659/02

Den 18. november 2002 blev i sag nr. 58.127:

xxx xxxx xxxxxx
xxxxxxxxxx xx
xxxx xxxxxxxx

mod

B&A Pension
Kongens Vænge 8
3400 Hillerød

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstageren, der har pensionsforsikring i B&A Pension, klager ved sin advokat over selskabets afvisning af at udbetale invalideydelse.

Af sagens akter fremgår det, at klageren blev påkørt bagfra og pådrog sig en whiplash.

Af Arbejdsskadestyrelsens afgørelse af 27/11 2001 fremgår bl.a.:

"**Vurdering**

Vi vurderer méngraden til 12 procent, jf. erstatningsansvarslovens § 4, og erhvervsevnetabet til 65 procent, jf. erstatningsansvarslovens § 5. Endvidere vurderer vi stationærtidspunktet til 1/2-00.

**Sagsfremstilling**

Det fremgår af sagens akter, herunder erklæring af 20. marts 2000 ved T.B.R. og erklæring af 4. december 2000 ved P.B.J., at J.K.H. [klageren] blev påkørt bagfra og pådrog sig en whip-lash. Han har konstante nakkesmerter, hovedpine 3-4 gange om ugen, stivhedsfølelse i nakken, daglige udstrålende føleforstyrrelser til hånd, men ikke radikulært udstrålende, og ingen kraftnedsættelse. Desuden lider skadelidte af svimmelhed, tinnitus og lyd- og lysfølsomhed, samt svækket hukommelse og koncentration. Oplysninger fra ørelæge B. viser, at der ikke er hørenedsættelse.

J.K.H. har i en årrække arbejdet som stilladsmontør og tjente i hvert af årene 1996 og 1997 omkring 350.000 kr. - i årene 1998 og 1999 noget mindre, dels som følge af forældreorlov fra den 15. september 1998 til 15. februar 1999, dels som følge af ulykken. Fra februar 2000 til omkring maj 2000 var han i arbejdsprøvning. Denne viste betydeligt nedsat arbejdsformåen, idet han kun kunne arbejde mellem 4 ½ og 15 timer om ugen. Fra den 1. august 2000 har J.K.H. været beskæftiget i flexjob 12 ½ time om ugen hos H. ... Maskinfabrik ApS. Han fik løn - 110 kr. i timen - svarende til 37 timer om ugen med 2/3 arbejdsgiverrefusion. Fra den 2. maj 2001 arbejder han på samme vilkår hos S. Stilladser mod knap 130 kr. i timen.

**Begrundelse**

Méngraden: Vi har lagt vægt på, at skadelidte har betydelige følger efter whiplash, men ikke væsentligt påvirket funktionsniveau og normal bevægelighed i nakken.

Erhvervsevnetabet: - er fastsat skønsmæssigt som anført, i det arbejdsprøvning har vist betydeligt nedsat arbejdsevne, hvilket også afspejles af hans nuværende flexjobvilkår. Samtidig har vi lagt vægt på, at han i 'normale år' havde en betydelig arbejdsindkomst.

Stationærtidspunktet: Det fremgår af T.B.R.'s erklæring, at sygemeldingen ophøret den 1. februar 2000."

Klagerens advokat påstår selskabet tilpligtet at udbetale invalideydelse til klageren og henviser i den forbindelse til, at klagerens erhvervsevne er nedsat med 2/3 i ethvert erhverv, svarende til tilkendelse af mellemste førtidspension.

Selskabet har ved skrivelse af 22/4 2002 til nævnet redegjort for sagen således:

"J.K.H. ... blev optaget som medlem i B&A Pension den 1. januar 1993. Der er i hele medlemsperioden indbetalt pensionsbidrag fra arbejdsgivere, dog har JKH selv indbetalt pensionsbidrag i perioden 1. august 2000 til 1. maj 2001, hvor medlemmet i forbindelse med sygdom var tilmeldt som egenindbetaler. Der indbetales nu pensionsbidrag i forbindelse med klagerens ansættelse i fleksjob hos S. Stilladser A/S.

Ved brev af 18. januar 2002 anmodede advokat S.Aa.H. på klagerens vegne om, at B&A Pension udbetalte medlemmet invalideydelser, da medlemmet som følge af et ulykkestilfælde havde lidt et erhvervsevnetab på 65 pct. Som dokumentation vedlage advokaten Arbejdsskadestyrelsens afgørelse af 27. november 2001.

B&A Pension meddelte ved brev af 24. januar 2002 afslag på klagerens ansøgning. Det blev samtidig oplyst, at hvis JKH på et senere tidspunkt får tilkendt en offentlig helbredsbetinget førtidspension, vil B&A Pension naturligvis tage stilling til hans ansøgning om udbetaling af invalideydelser.

Ved brev af 11. februar 2002 gjorde adv. S.Aa.H. opmærksom på, at Ankenævnet for Forsikring ved tidligere afgørelser er nået frem til, at der skal udbetales invalideydelser, når et medlem har fået et fleksjob med 2/3 løntilskud. Advokaten vedlagde i denne forbindelse ankenævns kendelse i sag nr. 48.308.

B&A Pension meddelte igen ved brev af 2. marts 2002 afslag på udbetaling af invalideydelser.

I klagen til ankenævnet gentager adv. S.Aa.H., at hans klient må være berettiget til udbetaling, idet JKH's erhvervsevne er nedsat med 2/3 i ethvert erhverv, svarende til tilkendelse af mellemste førtidspension.

Vi skal til klagen bemærke, at ifølge § 7 i Forsikringsbetingelserne for B&A Pension opnår et medlem ret til invalidepension og/eller præmiefritagelse, når den forsikredes erhvervsevne efter forsikringens ikrafttræden før det fyldte 60. år på grund af sygdom eller ulykkestilfælde skønnes varigt nedsat med 2/3 eller mere af den fulde erhvervsevne.

Det fremgår yderligere af samme forsikringsbetingelsers § 7, stk. 3, at B&A Pension som en yderligere betingelse for retten til invalidepension og/eller præmiefritagelse kan kræve, at det offentlige har bevilget mellemste eller højeste førtidspension.

I § 3 i Forsikringsbetingelser for Gruppelivsforsikring er det endvidere fastsat om udbetaling af invalidesum, at denne udbetales såfremt et gruppemedlem efter optagelse i gruppelivsforsikringen, men inden opnået 60 års alder, som følge af sygdom eller ulykkestilfælde får nedsat erhvervsevnen til mindst 50 pct. af den fulde erhvervsevne, og alene af den grund tilkendes almindelig førtidspension fra det offentlige.

I denne sag foreligger det oplyst, at JKH ikke er tilkendt en helbredsbetinget førtidspension fra det offentlige, men at han derimod er fundet berettiget til fleksjob med 2/3 løntilskud. Det må derfor konstateres, at JKH ikke opfylder forsikringsbetingelsernes krav om tilkendelse af en offentlig førtidspension som nævnt de pågældende forsikringsbetingelser. Det bemærkes i denne forbindelse, at B&A Pension altid forlanger tilkendelse af en offentlig førtidspension, før udbetaling af invalideydelser kan finde sted.

Adv. S.Aa.H. har i brev af 11. februar 20002 henvist til ankenævnskendelsen i sag nr. 48.308 som eksempel på, at der skal udbetales invalideydelser ved ansættelse i fleksjob ved 2/3 løntilskud.

Vi skal i denne forbindelse bemærke, at afgørelsen ikke kan være retningsgivende i denne sag, da B&A Pensions og Codans forsikringsbetingelser afviger afgørende fra hinanden. I den pågældende ankenævnssag, var medlemmets erhvervsevne nedsat med mellem 1/2 og 2/3 af den fulde erhvervsevne, og medlemmet var derfor kun berettiget til halvdelen af forsikringsydelsen. I denne situation kunne Codan efter sine egne forsikringsbetingelser ikke stille som yderligere krav, at medlemmet var tilkendt en offentlig førtidspension. Var medlemmets erhvervsevne derimod nedsat med 2/3 eller mere kunne Codan efter sine egne forsikringsbetingelser stille krav om tilkendelse af en offentlig førtidspension.

Vore forsikringsbetingelser skelner derimod ikke mellem graderne for erhvervsevnenedsættelse, idet vi i alle tilfælde forlanger en tilkendt offentlig helbredsbetinget førtidspension.

På baggrund heraf må vi fastholde vor tidligere afgørelse, hvorefter JKH ikke er berettiget til at modtage udbetaling fra B&A Pension, som følge af hans fleksjob med 2/3 løntilskud."

Forsikringsbetingelserne indeholder bl.a. følgende bestemmelser:

"**Almindelige forsikringsbetingelser ...**

...

**§ 7. Invalidepension og præmiefritagelse**

Den i forsikringsbetingelserne fastsatte ret til invalidepension og/eller præmiefritagelse indtræder, når den forsikredes erhvervsevne efter forsikringens ikrafttræden før det fyldte 60. år på grund af sygdom eller ulykkestilfælde skønnes varigt nedsat med 2/3 eller mere af den fulde erhvervsevne. Invalidepension og præmiefritagelse kan tilkendes for en tidsbegrænset periode.

...

Stk. 3. B&A Pension kan som en yderligere betingelse for retten til invalidepension og/eller præmiefritagelse kræve, at det offentlige har bevilget mellemste eller højeste førtidspenison.

...

**Gruppelivsforsikring**

...

**§ 3. Invalidesum**

Invalidesum udbetales, såfremt et gruppemedlem efter optagelse i gruppelivsforsikringen, men inden opnået 60 års adler, som følge af sygdom eller ulykkestilfælde får nedsat erhvervsevnen til mindst 50% af den fulde erhvervsevne, og alene af den grund tilkendes almindelig førtidspension fra det offentlige."

Nævnet udtaler:

Af forsikringsbetingelserne fremgår det, at selskabet kan gøre retten til invalidepension betinget af, at forsikrede tilkendes offentlig mellemste eller højeste førtidspension. Selskabet har stillet denne betingelse i skrivelse af 24/1 2002. Allerede som følge af, at klageren ikke er tilkendt offentlig førtidspension, kan nævnet ikke pålægge selskabet at udbetale invalidepension.

Som følge heraf

b e s t e m m e s :

Klagen kan ikke tages til følge.

Jørgen Nørgaard