692/04

Den 10. maj 2004 blev i sag nr. 61.218:

xxxxxx xxxxxxxx
xxxxxxxxxxxxxx xx
xxxx xxxxxx xxxxxx

mod

Danica Pension
Parallelvej 17
2800 Lyngby

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstageren, der er omfattet af en pensionsordning i Danica Pension, påstår ved sin advokat selskabet pligtig til at udbetale invalideydelse og yde præmiefritagelse efter den 1/11 2002.

Selskabet har afvist at yde forsikringsdækning under henvisning til, at klagerens generelle erhvervsevne ikke er nedsat med mindst 50 % efter den 1/11 2002.

Det fremgår af sagens akter, at klageren er uddannet ingeniør, 41 år gammel, bosat i det storkøbenhavnske område og på skadestidspunktet havde arbejde som salgsdirektør i IT-branchen med en løn på 70.000 kr. pr. måned.

Den 26/10 2001 blev klageren som fodgænger involveret i et trafikuheld, hvorved han kom til skade med sin ryg.

Ulykken, der er anerkendt som en arbejdsulykke, har været forelagt for Arbejdsskadestyrelsen, der har truffet afgørelse, hvorefter klagerens erhvervsevnetab blev fastsat til 65 %.

Selskabet har anerkendt præmiefritagelse og udbetalt midlertidig invalideydelse fra karensperiodens udløb den 26/1 2002 og frem til den 1/11 2002.

Klageren har haft forskellige ansættelser, men er i januar 2004 blevet opsagt på grund af sygefravær. Opsigelsen har virkning fra den 31/7 2004.

Klagerens advokat henviser til lønstatistikker fra Ledernes Hovedorganisation for fuldt erhvervsdygtige salgsdirektører med tilsvarende alder og uddannelse som klageren. Heraf fremgår, at den gennemsnitlige månedsløn udgør mellem 70.800 kr. og 74.000 kr. pr. måned. Advokaten gør gældende, at klageren således ikke længere er i stand til at tjene mere end 1/3.

I selskabets skrivelse af 4/6 2003 til nævnet hedder det bl.a.:

> "Som begrundelse for vores vurdering lægger Danica Pensions lægekonsulent, der er speciallæge i neuromedicin, blandt andet vægt på, at H.P. har følger efter brud på 1. lændehvirvel den 26. oktober 2001. På intet tidspunkt symptomer eller objektive fund, der kunne give mistanke om påvirkning af rygmarv eller nerverødder. I overensstemmelse hermed viste røntgenundersøgelse, at bruddet udelukkende omfattede forreste del af hvirvellegemet. De daglige rygsmerter medfører behov for hyppige stillingsskift, nattesøvnen afbrydes.
>
> De utvivlsomme smerter må forventes fortsat at kunne bedres, men allerede nu må der skønnes at blive tale om klart reduceret erhvervsevne i rygbelastende erhverv (herunder erhverv med lange flyvninger). Generelt er der helbredsmæssigt grundlag for at skønne, at der er et mindre erhvervsevnetab, som dog ikke overstiger halvdelen.
>
> Arbejdsskadestyrelsen har lagt til grund, at H.P. har haft en lønnedgang på ca. 65%, og dermed vurderet en nedsættelse af erhvervsevnen svarende til 65%. Vurderingen er sket ud fra arbejdsskadelovens bestemmelser.
>
> Ifølge Danica Pensions forsikringsbetingelser anses H.P.'s erhvervsevne for varigt nedsat, hvis han ikke længere er i stand til at tjene mere end halvdelen - bedømt un-

der hensyn til H.P.'s nuværende tilstand uddannelse og tidligere virksomhed - af, hvad der i samme egn er normalt for fuldt arbejdsdygtige personer med tilsvarende uddannelse og alder. Det betyder, at det ikke er erhvervsevnen i et bestemt job, der skal vurderes, men den generelle erhvervsevne.

Danica Pension har foretaget en konkret vurdering af erhvervsevnen.

Danica Pensions lægekonsulent, der er speciallæge i ortopædkirurgi (sagen er vurderet af flere læger med forskellige specialer) vurderer, at der er følger efter brud i lænderyg med smerter og nedsat bevægelighed. H.P. vil kunne varetage et almindeligt varieret ikke rygbelastende salgsdirektørarbejde, ligesom han formentlig vil kunne varetage almindeligt ikke rygbelastende ingeniørarbejde, da han er uddannet ingeniør.

Hvis der skal vurderes ud fra lønninger, så mener vi ikke, at det er de lønstatistikker, som advokat S.S. har fremlagt. Ifølge Ingeniørforeningen er gennemsnitslønnen for en elektronikingeniør, der er dimitteret i 1987 42.546 kr. i landsgennemsnit, der er således ikke taget højde for det geografiske, hvorfor lønnen i Storkøbenhavn må sættes et par tusinde højere. Ifølge Danske Sælgere er gennemsnitslønnen for salgsdirektører på fast løn **inklusiv pension** 54.800 kr.

Således er H.P. heller ikke ud fra en økonomisk vurdering berettiget til udbetaling ved tab af erhvervsevne.

H.P. er veluddannet med en baggrund som teknikumingeniør og senere salgsdirektør, og han arbejder nu 15 timer om ugen til en løn på 25.200 kr. Der foreligger ikke oplysninger i sagen, der taler for, at H.P. ikke evner at tjene mere med de ressourcer han har. Det kunne være at øge sin arbejdstid, hvorved han også kunne øge sin indtjening.

Vi mener ikke, det er relevant at diskutere, hvilken løn der skal tages udgangspunkt i, når H.P. ikke udnytter sin erhvervsevne i det omfang han kan i forhold til de rent fysiske begrænsninger."

Klagerens advokat fastholder, at klageren er berettiget til forsikringsdækning og har ved skrivelse af 10/7 2003 til nævnet anført bl.a.:

"Det er noteret, at indklagede er af den opfattelse at det alene er klagerens erhvervsevnetab opgjort på baggrund af arbejdsskadesikringsloven der er fastsat til 65 %. Indklagedes oplysninger herom bestrides, idet der henvises til sagens bilag .., (Arbejdsskadestyrelsens vejledende udtalelse afgivet efter erstatningsansvarsloven), hvori bl.a. følgende er anført:

'Vi har noteret os, at H.P. før ulykken arbejdede som salgsdirektør, og at han efter ulykken blev afskediget med henvisning til følgerne efter ulykken den 26. oktober 2001 ... Det vurderes som sandsynligt, at H.P. heller ikke fremover til kunne bestride sit arbejde i fuldt normalt omfang. Det aktuelle løntab vurderes derfor også tilnærmelses at være udtryk for det fremtidige indtægtstab. Reduktion af arbejdstiden og den tilsvarende aflønning, svarer til en lønnedgang på ca. 2/3. Erhvervsevnetabsprocenten er fastsat svarende hertil, dvs. 65 %.'

På baggrund af det anførte gøres det derfor gældende, at klagerens generelle erhvervsevne er nedsat med mere end 50 %.

For så vidt angår fastsættelsen af erhvervsevnetabsprocenten, henvises der på ny til de lønstatistikker, der under sagen er fremlagt som bilag ...

Idet det i forsikringsbetingelserne (bilag ..) side 2, 3. afsnit udtrykkeligt er anført: '… hvad der i samme egn ...' er det uden betydning for sagen, hvad gennemsnitslønnen opgjort som landsgennemsnit udgør."

Nævnet udtaler:

Nævnet finder, at de foreliggende lægelige oplysninger er for sparsomme til, at nævnet kan tage stilling til, hvorvidt klagerens generelle erhvervsevne er nedsat til 1/2 eller 1/3. Der foreligger også kun i begrænset omfang oplysninger om klagerens muligheder for at opnå en deltidsbeskæftigelse set i lyset af hans tidligere erfaring og uddannelse.

Nævnet finder således, at der til afgørelse af sagen kræves en nærmere bevisførelse, som ikke kan finde sted for nævnet, hvorfor nævnet i medfør af vedtægternes § 4 må afstå fra at behandle sagen.

Som følge heraf

b e s t e m m e s :

Nævnet kan ikke afgøre sagen.

Marianne Højgaard Pedersen