728/05

Den 25. juli 2005 blev i sag nr. 63.946:

xxxxxx xxxxxx
xxxxxxxxx x xx xxxxxxxxx
xxxx xxxxxxx

mod

Industriens
Pensionsforsikring A/S
Nørre Farimagsgade 3
1364 København K

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

Forsikringstageren, der har som led i sit ansættelsesforhold har livsforsikring i Industriens Pensionsforsikring A/S, klager ved sit fagforbund over selskabets afslag på udbetaling af invalidesum.

Selskabet har afvist udbetaling med henvisning til, at klagerens generelle erhvervsevne ikke er nedsat med mindst halvdelen.

Det fremgår af sagen, at klageren er født i 1954, og at han i en længere årrække har arbejdet som smed på en maskinfabrik. Klageren blev optaget i pensionsordningen 4/1 1993.

Den 12/2 2003 ansøgte klageren om helbredsbetingede ydelser. Af ansøgningen fremgår, at klageren lider af slidgigt i begge hofter og henfald af 5. lændehvirvel, samt at hans første sygedag var 6/5 2002. Det fremgår endvidere, at klageren var delvist uarbejdsdygtig og arbejdede 18,5 timer om ugen, og at han var bevilget flexjob pr. 1/3 2003.

Af de lægelige akter fremgår, at klageren fik foretaget en nyretransplantation den 5/5 2002. Af skrivelse dateret 4/11 2002 fra Å. sygehus fremgår, at den transplanterede nyres funktion er stabil og god. Det fremgår videre, at der er fundet sclerose proces i 5. lændehvirvel, og at der er fundet slidgigtforandringer i hofteleddene.

Den 3/6 2003 fik selskabet oplysning om, at klageren siden den 1/3 2003 havde været ansat i flexjob på den maskinfabrik, hvor han tidligere havde arbejdet. Af flexjobaftalen fremgår, at der er bevilget 50 % løntilskud. I rubrikken "Jobbeskrivelse og skånehensyn" er anført:

> "Ansættelse som smed.
> Arbejdsopgaver: reparation af maskiner, hydraulik og montørarbejde og vedligehold af biler.
> Skånehensyn: ikke tunge løft, påpasselig med hensyntagende bevægelser i forhold til ryg- og hofteproblematik.
> Arbejdstid fra 7.00 - 11.00."

Selskabet meddelte den 8/7 2003 afslag på udbetaling af helbredsbetingede ydelser. Afslaget blev påklaget af klagerens fagforbund med henvisning til, dels at klagerens helbredsmæssige tilstand var forværret, dels at Danica Pension havde besluttet at yde halv erstatning. Fagforbundet havde endvidere vedlagt erklæring fra speciallæge i ortopædkirurgi J.E.-M.

Af speciallægeerklæringen dateret 7/12 2003 fremgår bl.a.:

> "Der er fundet god overensstemmelse mellem sygehistorie, klager og det objektive fund. Tilstanden er på ingen måde stationær, idet der kan ske forværring af problemerne i højre hofte og hoftealloplastik meget vel kan blive påkrævet også på denne side.
> Med hensyn til knoglenekrosen i 5. lændehvirvel er der risiko for sammenfald af hvirvlen med en smertefuld tilstand til følge. Dette kan også komme til at kræve operativt indgreb.
> Der gælder skånehensyn til hans hofter, hvad enten der er indopereret kunstig hofte eller ej.
> Ligeledes gælder der skånehensyn til lænderyggen.

> En arbejdsfunktion må ikke kræve tungere løft af nogen art, der må ikke være længere gangstrækninger eller synderlig trappegang eller kravlen på stiger, der må ikke være arbejde i foroverbøjet stilling og arbejdet skal have en afvekslende karakter. Der skal være mulighed for at sidde ned indimellem, men et rent stillesiddende arbejde er heller ikke hensigtsmæssigt. En arbejdsdag kan næppe udstrækkes til 8 timer foreløbigt, 4 timer dagligt virker rimeligt.
>
> Når han er kommet yderligere på afstand af hofteoperationen d. 28. oktober 2003 er det sandsynligt, at han kan genoptage det hidtidige 4 timers arbejde dagligt, idet han beskriver denne arbejdsfunktion på en måde, der synes at opfylde de ovennævnte betingelser, helt i overensstemmelse med hans egen opfattelse.
>
> Også efter en eventuel hoftealloplastik på højre side vil han med overvejende sandsynlighed kunne fortsætte denne arbejdsfunktion.
>
> Større forbehold må tages med hensyn til forløbet for 5. lændehvirvel. Hvis der sker betydende sammenfald af denne, kan der opstå en væsentlig anderledes helbredstilstand."

Selskabet indhentede akter fra F. Sygehus, og af journalnotat af 2/2 2004 fremgår, at klageren efter hofteoperationen var generet af smerter, men at generne var aftaget, og at klageren også var begyndt at passe sit arbejde. Det vurderes, at "alt ser fint ud", og at lægen "med stor sikkerhed kan love ham, at hans sidste gener nok gradvis skal fortage sig i løbet af det næste halve til hele år."

Selskabet fastholdt i skrivelse af 10/3 2004 til fagforbundet afslaget på udbetaling.

Af notat dateret 28/5 2004 fra selskabets lægekonsulent fremgår:

> "Vores ortopædkirurg P.G. har vurderet et maks. erhvervsevnetab på 1/4 i alle erhverv på baggrund af hans hoftelidelse.
>
> Idet der ikke er nogen symptomer fra nyresygdommen, på baggrund af en nu normal nyrefunktion med den transplanterede nyre, finder jeg samlet, at der maks. er et erhvervsevnetab på 1/3 i alle erhverv."

Klageren fik ved operation den 6/10 2004 indsat kunstigt hofteled i højre side. Af journalnotat af 10/1 2005 fra F. Sygehus fremgår:

4. 63.946

"AMBULATORIET

kommer til 3 mdr.s kontrol med hø. hofte. Desuden 1 årskontrol af ve. hofte. På venstre side er han fuldst. smertefri. På højre side er der lidt dybe lårsmerter, når han rejser sig og skal i gang med at gå. Ellers ingen gener. Føler benene lige lange. Gangdistance er flere km.

OBJEKTIVT

undersøgt på lejet - benene nogenlunde lige lange. Højre hofte bevæges 0/90, 30/10 og 5/20. Venstre hofte 95/30, 10 og 10/20. Acceptabel 1 årsstatus venstre hofte. Hofteskema udf. Igen til 1 årskontrol af hø. hofte til sept. 05."

Af kommunalt journalnotat fra 14/1 2005 fremgår:

"E.M. [klageren] har genoptaget sit fleksjob pr. 03.01.05, men oplyser at han har svært ved at klare arbejdet i tidligere tempo. Har smerter og er længere tid om, at udføre arbejdet pga. fysiske gener. Der er ifølge E.M. ikke planlagt nogen form for genoptræning efter operationen, men han vil selv tage kontakt til egen læge mhp. udførelse af eventuelle øvelser til at styrke muskulaturen, da han mangler kræfter i musklerne. E.M. har været til kontrol på F. Sygehus d. 7. januar ved overlæge R.E., som angiveligt har vurderet, at der mangler noget sammenvoksning ved hoften.

P.R. giver udtryk for, at være tilfreds med fleksjobordningen, men at det er tydeligt at E.M. presser sig selv arbejdsmæssigt, som han har det nu.
B.C. oplever at E.M. presser sig selv for at klare fleksjobbet på de aftale vilkår og at det også er et psykisk pres for ham, da hans ansvarsfølelse betyder, at han vil udføre opgaverne bedst muligt.
B.C. mener, at en forhøjelse af tilskud, vil lette presset for E.M., da han ikke kan det samme som tidligere og så vil kunne tage sig den fornødne tid til arbejdsopgaverne i stedet for at presse sig selv både fysisk og psykisk.

Tilskuddet til fleksjobbet har siden start 01.03.03 været på 1/2, i perioden har E.M. været gennem 2 hofteoperationer og det vurderes, at helbredssituationen er forringet siden start af fleksjob. På baggrund af ovenstående vurderes det relevant, at tilskud til fleksjob øges til 2/3."

Klagerens fagforbund har over for nævnet gjort gældende, at selskabet skal anerkende, at klageren er berettiget til udbetaling af invalidesum, idet klagerens generelle erhvervsevne er varigt nedsat med mindst halvdelen.

Fagforbundet har i skrivelse af 24/3 2004 til nævnet anført, at klagerens generelle erhvervsevne er varigt nedsat med mindst halvdelen. Forbundet har henvist til de lægelige oplysninger samt oplysningerne om flexjobbet. Vedrørende flexjobbet er det i skrivelse af 21/7 2004 til nævnet understreget, at bevillingen alene er sket på grund af klagerens helbredsmæssige forhold, ikke på grund af sociale eller andre forhold.

Forbundet har endvidere påpeget, at Danica Pension ved skrivelse af 13/2 2004 har vurderet, at klageren fra den 19/1 2004 har ret til halv udbetaling ved tab af erhvervsevne. Det fremgår videre, at udbetalingen fortsætter til forsikringens udløb 1/10 2014.

Forbundet har i skrivelse af 14/6 2004 udtrykt undren over, at selskabets lægekonsulenter mener ganske matematisk at kunne fastsætte en persons erhvervsevnetab. Forbundet har gjort gældende, at lægekonsulentens rolle alene er at oversætte og fortolke lægelige oplysninger om diagnoser og helbredstilstanden, ikke at afgøre pensionssagen.

Selskabet har over for nævnet fastholdt sin afgørelse. Selskabet har til støtte herfor i skrivelse af 1/6 2004 til nævnet anført, at retten til helbredsbetingede ydelser indtræder, når forsikredes erhvervsevne varigt er nedsat med mindst halvdelen i alle erhverv. Selskabet har understreget, at der foretages en ren lægelig vurdering. Selskabet har påpeget, at det forhold at klagerens erhvervsevne som smed er nedsat med halvdelen ikke er ensbetydende med, at hans generelle erhvervsevne er nedsat, idet han har gode muligheder for at beskæftige sig med ikke fysisk belastende funktioner. Selskabet har endvidere påpeget, at ydelserne fra Industriens Pensionsforsikring ikke er midlertidige ydelser, men derimod et krav om varigt erhvervsevnetab, hvorfor tilstanden skal være stationær.

Selskabet har anført, at det forhold, at Danica Pension har vurderet, at erhvervsevnen er nedsat med halvdelen efter Danica Pensions forsikringsbetingelser ikke er ensbety-

dende med, at erhvervsevnen er varigt nedsat med mindst halvdelen i alle erhverv i forhold til Industriens Pensionsforsikrings betingelser.

Vedrørende lægekonsulentens rolle har selskabet i skrivelser af 25/6 2004 og 28/7 2004 til nævnet anført, at lægekonsulenten ikke har truffet afgørelse i pensionssagen.

Selskabet har efter modtagelsen af oplysningerne om den seneste hofteoperation i skrivelse af 11/3 2005 til nævnet anført:

> "Vi har nu haft lejlighed til at drøfte sagen med vores lægekonsulent, ledende overlæge på Ortopædkirurgisk Afdeling på H. Hospital, P.G.
>
> P.G. vurderer, at der er en nedsat erhvervsevne i fysisk belastende erhverv. Derimod er der fortsat en god erhvervsevne uden for fysisk belastende erhverv. Der er ingen gener fra venstre hofte, beskedne gener fra højre hofte samt gener fra lænden.
>
> Det er ikke vores opfattelse, at disse gener medfører en nedsættelse af den generelle erhvervsevne med mindst halvdelen. Vi fastholder derfor vores afslag på helbredsbetingede ydelser."

Af forsikringsbetingelserne fremgår bl.a.:

> "**§ 8 Invalidesum**
> Den i pensionsbeviset fastsatte ret til invalidesum indtræder, når den forsikredes erhvervsevne efter forsikringens ikrafttræden før det fyldte 60. år på grund af sygdom eller ulykkestilfælde skønnes varigt nedsat med halvdelen eller mere af den fulde erhvervsevne.
>
> **Stk. 2**
> Forringelsen af erhvervsevnen bedømmes af Industriens Pension under hensyn til den pågældendes helbredsmæssige forhold ud fra en ren lægelig vurdering."

Nævnet udtaler:

Efter de foreliggende lægelige oplysninger og oplysningerne om klagerens indsats i sit fleksjob finder nævnet, at klagerens generelle erhvervsevne ikke kan anses for varigt nedsat til halvdelen.

Derfor

b e s t e m m e s :

_____

Klagen kan ikke tages til følge.

Marianne Højgaard Pedersen