728/05

Den 22. februar 2006 blev i sag nr. 65.387:

xxxxxxx xxxxxxxxxx
xxxxxxxxxxxxxxxx
xxxxxxxxxxxx xx xxxx xxxx
xxxx xxxxxxxxx x

mod

Bank Pension
Skovbogårds Allé 13
2500 Valby

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstageren, der har livsforsikring i Bank Pension, påstår ved Finansforbundet selskabet tilpligtet at anerkende, at hendes erhvervsevne er nedsat med mindst 2/3.

Forsikringen giver ret til udbetaling, hvis forsikrede som følge af sygdom ulykkestilfælde mister mindst 2/3 erhvervsevne.

Klageren - der er født i 1965 - oplyser i klageskrivelsen til nævnet, at hendes bopælskommune med virkning fra den 1/8 2004 har tilkendt hende invalidepension. Klageren gør på baggrund heraf gældende, at hun har krav på ydelser fra selskabet i samme periode. Selskabet har under sagen tilbudt ydelser fra den 1/10 2005.

Selskabet har ved sin advokat i skrivelse af 1/12 2004 til nævnet anført:

> "Klageren anmodede ved ansøgning af 26. maj 2004 - bilag... - om invalidepension. Det fremgår af ansøgningen, at klageren angiver at lide af fibromyalgi.
>
> Af den generelle helbredsattest, som i marts måned 2004 af klagerens egen læge er udarbejdet til kommunen - bilag... - fremgår videre, at klagerens lidelse er debuteret i efteråret 2003. Det fremgår ligeledes, at klageren på eget initiativ har været til undersøgelse på Privathospitalet D.

Erklæringen fra Privathospitalet D. er indeholdt i bilag... Under den objektive beskrivelse i erklæringen er det anført, at klageren

'... virker lidt træt, men i øvrigt upåvirket'.

Af konklusionen fremgår videre, at

'... billedet kunne tyde på et fibromyalgilignende billede'.

Derimod tyder billedet

'... ikke på nogen pågående gigt- og bindevævslidelse.'

Det bemærkes i den forbindelse, at også alle blodprøver og levertal er normale.

Klagerens egen læge angiver som diagnose *'Fibromyalgia obs. pro'* - altså mistanke om fibromyalgi.

T.-H. Kommune iværksatte hurtigt efter at klageren havde sygemeldt sig en udredning af hendes forhold - bilag ... Mens kommunens socialrådgiver fra første færd anså en offentlig førtidspension som eneste mulighed, anfører lægekonsulent, speciallæge i samfundsmedicin og arbejdsmedicin, M.J., at hun

'.. synes sygdomsbilledet er uafklaret',

og at hun

'... mener, at det er alt for tidligt at kunne forholde sig til denne uafklarede sygdomsprognose og derved relationen til arbejdsmarkedet. '

Ved brev af 16. marts 2004 - bilag... - blev klageren opsagt fra sin hidtidige stilling i Vestjysk Bank.

Kommunen iværksatte herefter en opfølgningsplan - bilag... Der blev for klageren ligeledes udarbejdet en ressourceprofil - bilag...

Det fremgår af ressourceprofilen, at klageren og dennes familie i fritiden ofte tager på camping, og at klageren er en ressourcestærk og veluddannet kvinde med et velfungerende netværk. Det fremgår desuden, at klageren fortsat ønsker at være tilknyttet arbejdsmarkedet, men at hun imidlertid ikke mener sig i stand til at deltage i en arbejdsprøvning. Klageren ønsker derfor at få førtidspension, idet hun dog

> *'... håber, at hun måske kan få lidt arbejde ved siden af en førtidspension'.*

På denne baggrund indstiller socialrådgiveren klageren til offentlig førtidspension.

Kommunens journalark fremlægges som bilag...

Indklagede meddelte ved brev af 21. juni - bilag... - klageren afslag på udbetaling af den ansøgte invalidepension med henvisning til, at der ikke er dokumenteret somatisk sygdom, og at klageren efter blot 1/2 år med symptomer er diagnostisk uafklaret.

På den baggrund vurderer indklagede ikke, at klagerens erhvervsevne er varigt nedsat med 2/3 eller derover som følge af invaliditet.

Indklagede meddeler, at man om et år vil kunne foretage en ny vurdering af klagerens ansøgning om invalidepension. I den anledning vil man rette henvendelse til klageren omkring juni måned 2005.

Den 30. juli 2004 - bilag ... - meddelte T.-H. Kommune klageren førtidspension. Det fremgår af pensionsafgørelsen, at

> *'det er besluttet at tage sagen op til fornyet vurdering om 2 år (august 2006) i henhold til § 20, stk. 1 i pensionsloven.'*

Klageren indbragte herefter indklagedes afslag for Kassens bestyrelse. Kassens bestyrelse meddelte ved brev af 6. september 2002 - bilag ... - at det tidligere meddelte afslag blev fastholdt.

ANBRINGENDER

I henhold til pensionsregulativets § 10, stk. 1, er det en betingelse for udbetaling af invalidepension, at medlemmets erhvervsevne er nedsat med mindst 2/3 på grund af 'invaliditet'.

Jeg bemærker i den forbindelse, at 'invaliditet' sædvanligvis anses for at betegne en varig tilstand.

I relation til indklagedes betingelser er dette blandt andet fastslået ved Retten i Frederiksbergs dom af 17. november 1997.

Retten udtaler heri, at:

> *'Retten finder, at ordene 'invalid' og 'invaliditet' forudsætter en varig tilstand, hvorfor sagsøgeren ikke har krav på invalidepension i den periode, hvor hun var uarbejdsdygtig.'*

Kopi af dommen fremlægges som bilag...

Jeg gør herefter gældende, at klageren i henhold til indklagedes pensionsregulativ alene er berettiget til invalidepension, hvis den tilstand, der ligger til grund for erhvervsevnenedsættelsen og kravet om udbetaling af erstatning, er varig.

Klagerens tilstand er efter det oplyste debuteret i efteråret 2003, og hendes tilstand synes herefter kun at være udredt i beskedent omfang. Klageren er således alene undersøgt af egen læge og på egen foranledning på Privathospitalet D., men er i øvrigt diagnostisk uafklaret.

Der er i forbindelse med de lægelige undersøgelser alene konstateret en 'fibromyalgi-lignende tilstand', og diagnosen er angivet som 'mistanke om fibromyalgi'.

Klageren er lægeligt beskrevet som 'lidt træt', men i øvrigt upåvirket; og alle objektive målinger er normale. Alle beskrivelser af klagerens fravær af evne til at deltage i aktiviteter på arbejdsmarkedet beror reelt alene på klagerens egne udsagn.

Kommunens egen lægekonsulent anser fortsat klagerens tilstand for uafklaret. Kommunen har tilkendt klageren førtidspension uden at der har været - forsøgt - iværksat en undersøgelse af hendes rest-erhvervsevne; og kommunen ønsker - hvilket formentlig ikke er en lovlig beslutning - at tage pensionsafgørelsen op til vurdering efter to år, når klagerens situation er bedre udredt.

Jeg gør på den baggrund gældende, at det ikke er dokumenteret eller sandsynliggjort, at klagerens tilstand er varig.

Det fremgår af ressourceprofilen, at klageren fortsat har blandt andet camping som fritidsinteresse, og at hun er en veluddannet og ressourcestærk person. Det fremgår desuden, at klageren håber, at hun kan få lidt arbejde ved siden af en førtidspension.

Jeg gør gældende, at det ikke er godtgjort, at klagerens erhvervsevne som følge af invaliditet er nedsat i et sådant omfang, at hun er berettiget til at få udbetalt invalidepension.

Det vil efter indklagedes opfattelse være nødvendigt at få foretaget en langt mere præcis diagnostisk udredning af klageren, førend det er muligt at træffe en endelig afgørelse i sagen."

Hertil har klagerens repræsentant ved skrivelse af 13/12 2004 til nævnet anført:

"Finansforbundet står uforstående overfor denne afslagsskrivelse, som ser meget anderledes ud end den, som A.K. har modtaget - dateret samme dato og år. Der er udeladt væsentlige passager i det brev, som er vedlagt som Bilag... Se vedlagte kopi af det afslagsbrev som A.K. har modtaget.

I det brev af 6. september 2004, som A.K. har modtaget fremgår det, at Bank//Pension vurderer, at A.K.'s erhvervsevne er nedsat med mindst 2/3. Bank//Pension skønner dog ikke, at erhvervsevnen på nuværende tidspunkt er varigt nedsat med mindst 2/3.

Hertil er der at bemærke, at A.K. pr. 1. august 2004 er tilkendt en offentlig førtidspension, som forudsætter, at hendes erhvervsevne er vurderet til varigt nedsat (Bilag .../Advokat J.H.). Man kan i denne sammenhæng spørge på hvilket grundlag, at Bank//Pension har vurderet, at A.K.'s tilstand ikke er varig. Der henvises endvidere til, at kommunen har besluttet at tage hendes pensionssag op igen om 2 år, jf. § 20 i Lov om social pension. Det er efter vores vurdering ikke en usædvanlig foranstaltning. Den benyttes især ved pension til unge.

Advokat J.H. har ... vedlagt en dom, som er afsagt ved Retten på Frederiksberg den 17. november 1997. Det er Finansforbundets vurdering, at dommen ikke er relevant i forhold til A.K.'s sag, idet denne sag drejede sig om en person, der var blevet raskmeldt og gjorde krav på invalidepension i den periode, hvor hun var uarbejdsdygtig.

Afslutningsvis skal det nævnes, at advokat J.H. flere gange fremhæver, at A.K. camperer, Vi kan dog ikke se, hvilken relevans som det har for sagen. Familien har en fast plads, hvor deres campingvogn er placeret. Hendes mand kører hende frem og tilbage til pladsen. Hun skal intet foretage sig i den forbindelse, og hun har ingen gøremål. Ved at opholde sig i campingvognen får A.K. blot en mulighed for at få lid adspredelse."

Heroverfor har selskabet ved sin advokat i skrivelse af 10/1 2005 til nævnet anført:

"Finansforbundet bemærker heri, at det brev til klageren, der med mit første indlæg er fremlagt som bilag..., ikke svarer til det brev, som klageren oprindeligt modtog. Jeg skal naturligvis beklage, hvis der er sket en forbytning af bilag i forbindelse med fremlæggelsen.

Jeg mener dog ikke, de to forskellige versioner af brevet rummer nogen materiel forskel. Som det fremgår af det brev, der er fremlagt med Finansforbundets bilag, er

det allerede tidligt i sagen fra indklagede understreget, at der er meddelt afslag på dækning, fordi kassen ikke har fundet, at klagerens erhvervsevne er varigt nedsat med 2/3.

Som det også fremgår af indklagedes første indlæg, er det netop dette forhold, der er indklagedes hovedargument. Relevansen af indklagedes argumentation understøttes af dommen fra Retten på Frederiksberg. Indklagedes synspunkt beror trods pensionskendelsen - på klagerens relativt svage symptomer, der har betydet en væsentlig usikkerhed med hensyn til diagnosen og på det totale fravær af en arbejdsprøvning og dermed, at der ikke reelt er grundlag for at foretage en vurdering af, om klagerens erhvervsevne er varigt nedsat.

Når det i brevet af 1. december 2004 bl.a. bemærkes, at klageren fortsat camperer, beror dette bl.a. på, at det generelt må antages, at camping er mere umageligt og dermed strabadserende en andre ferieformer, og at denne aktivitet kun vanskeligt ses at korrespondere med, at klageren i øvrigt angiver, at hendes fysiske tilstand er så svag, at hun ikke magter at deltage i en arbejdsprøvning."

Af erklæring fra Privathospitalet D. dateret den 19/12 2003 fremgår bl.a.:

"Konklusion

37-årig kvinde, tidligere med retator cuff syndrom bilateralt. Opereret i venstre skulder med lidt effekt, men fortsat væsentlige problemer.

Nu fået ukarakteristiske muskel-ledsymptomer med udtalt muskulær ømhed og smertereaktion i 16 og 18 karakteristiske tenderpoint.

Der ikke umiddelbart mistanke til nogen gigtlidelse eller bindevævslidelse. Billedet kunne tyde på et fibromyalgilignende billede.

Inden endelig stillingtagen til diagnose og fremtidige arbejdsforhold, finder jeg indikation for udvidet.

...

Billedet tyder således ikke på nogen pågående gigt- eller bindevævslidelse.

Der har ej heller tidligere været effekt af Prednison-kuren, hvilket er i overensstemmelse med dette. Billedet tyder mere på et kronisk belastningssyndrom/træthedssyndrom af et fibromyalgilignende billede. Det er en tilstand, som ud-

mønter sig i træthed, muskel-/ledsmerter, i perioder bedre og i andre perioder værre. Enkelte gange gør belastning til forværring, andre gange til bedring."

I grundlag for afgørelse om førtidspension hedder det bl.a.:

"Redegørelse for, at arbejdsevnen ikke kan forbedres:

…

Selv om der fortsat er nogen tvivl om sygdomsgrundlaget peger de kliniske undersøgelser på en meget væsentlig nedsættelse af muskelfunktionen med kronisk smertetilstand til følge. Der er ikke nogen kendte behandlingsmetoder for tiden. Der er tale om en kronisk tilstand, der aktuelt, og muligvis også i fremtiden, medfører betydelig nedsat arbejdsevne i ethvert erhverv.

Det anses for at være dokumenteret, at arbejdsevnen ikke kan forbedres, da der ikke en nogen kendte behandlingsmetoder.

…

Den faglige forklaring på, hvorfor pågældendes arbejdsevne anses for varigt nedsat:

Som det fremgår, under redegørelsen for at arbejdsevnen ikke kan forbedres, er arbejdsevnen meget betydeligt nedsat. Da der ikke er nogen kendte behandlingsmuligheder, og da den nuværende fysiske tilstand forhindrer afprøvning, anses det for dokumenteret at arbejdsevnen er varigt nedsat. Da der er tale om formodet fibromyalgilignende tilstand, er der altså lidt usikkerhed om sygdomsgrundlaget. Derfor vurderes det, at der skal ske kontrol af sagen om 2 år, da der kan være håb om, at helbredet er blevet forbedret eller der er fundet behandlingsmuligheder, men som udsigterne er nu, er arbejdsevnen varigt nedsat.

Den faglige forklaring på, at arbejdsevnen ikke lader sig anvende til selvforsørgelse uanset mulighederne for støtte efter den sociale eller anden lovgivning:

Af redegørelsen, for at arbejdsevnen ikke kan forbedres, fremgår det, at A. har problemer med selv almindelige huslige opgaver som indkøb og madlavning, tøjvask m.v. Hun kan med besvær klare personlig hygiejne, og må til tider have hjælp i forbindelse med brusebad.

Ud fra dette anses det for dokumenteret at arbejdsevnen ikke lader sig anvende til selvforsørgelse uanset mulighederne for støttet beskæftigelse."

Speciallæge i reumatologi K.B.A. har i erklæring af 19/9 2005 udtalt:

"**Aktuelt**

Er nu tilkendt førtidspension fra kommunen, der er ikke på noget tidspunkt forsøgt flexjob eller nedsat arbejdstid, da situationen blev vurderet til, at det kunne klienten ikke klare.

…

Konklusion

40-årig kvinde, tidligere i det væsentlige rask, gennem de senere år udviklet nedslidningssymptomer fra skuldre, albuer og ryg til et kronisk belastningssyndrom/trætthedssyndrom af fibromyalgi-lignende karakter.

Der er ikke ved tidligere eller foreliggende undersøgelse umiddelbart mistanke til nogen pågående bindevævslidelse eller gigtlidelse.

Der har været forsøgt en kortvarig steroidkur uden effekt overhovedet - tilstanden har nu stået på i 3 år uden, at der har været væsentlig forbedring, nærmest en let forværring.

Der er således tale om en stationær, varig tilstand.

…

Prognose

Der er tale om en stationær, varig lidelse, og selv trods pension og ingen belastende funktioner har der ikke været nogen bedring, hvorfor der næppe kan forventes nogen eklatant bedring i situationen.

Arbejdsevnen: Arbejdsevnen er betydeligt nedsat indenfor ethvert erhverv, og erhvervsevnen må betegnes som varigt nedsat.

Resumé

40-årig kvinde med svære symptomer fra bevægeapparatet i form af skulder-, ryg- og albueproblemer, hvor tilstanden betegnes som stationær, og hvor erhvervsevnen er betydeligt nedsat uden udsigt til væsentlig bedring."

Selskabet har på dette grundlag den 13/6 2005 bevilget klageren invalidepension pr. 1/10 2005.

Af forsikringsbetingelserne fremgår bl.a.:

"**§ 10 INVALIDEPENSION**

Retten til og bortfald af invalidepension

For medlemmer ansat hos en interessent eller tidligere interessent indtræder retten til invalidepension den 1. i måneden, efter at følgende betingelser er opfyldt:

- medlemmet er ikke fyldt 65 år
- medlemmet er fratrådt sin stilling på grund af invaliditet som efter bestyrelsens skøn nedsætter erhvervsevnen i betydelig grad, normalt mindst 2/3."

Nævnet udtaler:

Nævnet finder, at klageren ikke har sandsynliggjort, at hun opfylder betingelserne for at få udbetalt forsikringsydelser fra et tidligere tidspunkt end fra den 1/10 2005, som selskabet nu har anerkendt.

Derfor

b e s t e m m e s :

Klagen kan ikke tages til følge.

Poul Sørensen
formand

Udskriften bekræftes

Henning Jønsson