765/07

Den 26. februar 2007 blev i sag nr. 68.512:

xxxx xxxx
xxxxxxxxx xxx xxxxxxxx
xxxx xxxxxxxxxx

mod

PFA Pension
Marina Park
Sundkrogsgade 4
2100 København Ø

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstageren, der via Dansk Handel & Service Pension har tegnet firmapension i PFA Pension, klager ved sin advokat over selskabets fastsættelse af størrelsen af erhvervsevnetabet.

Selskabet har anerkendt et erhvervsevnetab på 50 % og har siden 1/7 2003 ydet præmiefritagelse og halve invalidepensionsydelser.

Klageren, der er født i oktober 1949, er uddannet kommis. Siden elevtiden har han været ansat i G. i 10 år i marketingafdelingen, hvorfra han har administrativ erfaring. Han har desuden haft købmandsforretning i flere perioder - sidst i perioden 1998 til oktober 2004, hvor han grundet sit helbred så sig nødsaget til at afhænde forretningen.

Klageren oplevede i august/september 2002 hævelse og smerter i venstre overarm og albue. MR-skanning har vist lille prolaps på venstre side i niveau med C6-C7 samt diskusdegeneration mellem C4/C5, C5/C6 og C6/C7.

H. Kommune har 10/3 2003 bevilget løntilskud til fleksjob i egen virksomhed pr. 1/1 2003. Ordningen ophørte imidlertid pr. 4/10 2004, da klageren valgte at afhænde virk-

somheden grundet sit helbred. Han ansøgte herefter om førtidspension. H. Kommune meddelte afslag herpå ved skrivelse af 20/12 2004. Afslaget blev begrundet med, at erhvervsevnen var nedsat væsentligt, men ikke til det ubetydelige.

Kommunen foranledigede herefter klageren ansat i virksomhedspraktik. Konklusionen efter denne, som varede en uge, fremgår af de kommunale akter:

> "Lagerarbejde er uhensigtsmæssigt, når man kun kan bære og løfte i begrænset omfang, ...
>
> ... er det min vurdering, at virksomhedspraktikken som lagerarbejder ikke kan tages som udtryk for, at L.R.s erhvervsevne er nedsat til det ubetydelige i ethvert erhverv. Jeg vurderer fortsat, at der bør kunne findes et fleksjob, hvor det er muligt at tage hensyn til L.R.s diskusprolaps og slidgigt i nakken; men det forudsætter selvfølgelig, at L.R. selv er indstillet på at passe på sig selv. Det aftales derfor, at L.R. skal arbejdsprøves inden for et alternativ erhverv i 4-6 uger.
>
> ...
>
> På baggrund af ovenstående vurderer jeg, at L.R.s egen vurdering af, at han vil sætte sin førlighed på spil, hvis han skal påtage sig et fleksjob er en væsentlig hæmsko for, at få L.R. til at udnyttet sine ressourcer på det ordinære arbejdsmarked. Det er min oplevelse, at han ikke ønsker at bruge disse ressourcer, og selv om han gør, hvad han skal i forhold til loven, så misbruger han disse ressourcer til at bevise, at han ingenting kan."

Speciallæge i neurokirurgi N.A. har i speciallægeerklæring 19/7 2005 udfærdiget på foranledning af selskabet bl.a. anført:

> "Slidgigtforandringer i nakken der har medført smerter i venstre arm. Smerterne svandt efter behandling og efter at han ophørte med arbejdet. Expl.s subjektive nakkegener svarer til de sete forandringer på MR-skanningen. Generne syntes at blive provokeret af fysisk anstrengelse og man må derfor konkludere at expl. har nedsat erhvervsevne i erhverv der kræver fysisk udfoldelse. Tilstanden skønnes at have været stationær i 1 1/2 år."

Over for nævnet har klagerens advokat ved skrivelse af 30/12 2005 nedlagt påstand om, at selskabet tilpligtes at anerkende, at klagerens generelle erhvervsevne er nedsat til 1/3.

Advokaten har til støtte herfor bl.a. anført:

> "I nærværende sag drejer det sig om en person uden særlig uddannelsesmæssig baggrund, der igennem en lang årrække har arbejdet som selvstændig købmand og som nu har måttet opgive dette og afhænde sin forretning. Min klient har således ingen særlig baggrund for at udnytte sin resterhvervsevne, og på baggrund af de foreliggende oplysninger, særligt i forbindelse med etablering af fleksjob og de senere lægefaglige vurderinger, kan det efter min opfattelse lægges til grund, at min klient maksimalt er i stand til at klare 8-10 timers lettere ikke rygbelastende arbejde om ugen, og at han derfor opfylder betingelserne for at få udbetalt den fulde forsikringsydelse."

Selskabet har i skrivelse til nævnet af 6/2 2006 fastholdt sin afgørelse. Til støtte herfor har selskabet bl.a. anført:

> "... at kommunens vurdering er, at L.R. fortsat har ressourcer, der kan benyttes på arbejdsmarkedet. Han kan varetage diverse kundeservice- og administrative opgaver og vil være i stand til det både helbredsmæssigt og kompetencemæssigt. I perioden med arbejde i købmandsbutikken var han til stede ca. 8-10 timer dagligt, men vurderede selv, at han havde en effektiv arbejdstid på ca. 3 timer.

- Neurokirurgisk speciallægeerklæring af N.A. af 19. juli 2005

> Her konkluderes, at L.R.s smerter bliver provokeret af fysisk anstrengelse og han derfor ikke kan varetage et erhverv, der kræver fysisk udfoldelse. Ved den objektive undersøgelse ses udelukkende lette nakkesmerter ved berøring.
>
> ...
>
> Der er som tidligere sagt tale om en meget lille diskusprolaps uden rodtryk og slidgigt, som angiveligt er alderssvarende. Der er skånehensyn i forhold til arbejde med løft og hensyntagen til at mindske hoveddrejninger. Det vil være muligt for L.R. at varetage andre erhverv end arbejde af fysisk karakter med cirka halv tid. Vi vurderer,

at hans generelle erhvervsevne er nedsat med halvdelen, men ikke nedsat med 2/3."

Det fremgår af sagen, at klageren fra maj 2006 har været i arbejdsprøvning på H. skole, hvor han siden 14/8 2006 har været ansat i fleksjob med en arbejdstid på 18 timer ugentligt. J.L. har på vegne H. skole i mail af 9/11 2006 til klagerens advokat bl.a. anført, at klagerens arbejdsevne svarer til 18 timer om ugen. Han har over for J.L. givet udtryk for, at han er meget glad for arbejdet og især de muligheder, han har for at kunne planlægge og disponere selv. Herudover er skolen yderst tilfreds med hans arbejdsindsats.

Af forsikringsbetingelserne fremgår:

"**§ 1. Definition af invaliditet/erhvervsevnetab**

Ret til fuld invalidepension og/eller fuld præmiefritagelse indtræder, når forsikredes erhvervsevne på grund af sygdom eller ulykkestilfælde er nedsat til en tredjedel eller derunder af den fulde erhvervsevne.

Stk. 2. Er erhvervsevnen på grund af sygdom eller ulykkestilfælde nedsat til halvdelen, er forsikrede berettiget til halv invalidepension og/eller halv præmiefritagelse. Den anden halvdel af forsikringen kan videreføres med præmiebetaling eller omskrives til præmiefri forsikring, jævnfør 'Betingelser vedrørende præmiebetalingen', § 3, og for denne del gælder reglerne i stk. 1.

...

Stk. 5. En ydelsesberettiget nedsættelse af erhvervsevnen foreligger, når forsikrede - efter PFA Pensions skøn - ikke længere er i stand til at tjene mere end en tredjedel respektive halvdelen af, hvad der er sædvanligt for fuldt erhvervsdygtige personer med lignende uddannelse og alder. Bedømmelsen sker på grundlag af en helhedsvurdering under hensyn til forsikredes tidligere og nuværende helbredstilstand, uddannelse og tidligere beskæftigelse."

Nævnet udtaler:

Nævnet finder på baggrund af de lægelige og kommunale akter - herunder speciallægeerklæring af neurokirurg N.A. samt kommunens begrundelse for afslag af førtidspension og senest udtalelsen fra H. skole om fleksjobbet - ikke anledning til at kritisere selskabets afgørelse.

Som følge heraf

b e s t e m m e s :

Klagen kan ikke tages til følge.

Marianne Højgaard Pedersen