763/07

Den 22. januar 2007 blev i sag nr. 68.760:

xxxxxx xxxxxxxx
xxxx xxxxx xxx xx
xxxx xxxxxxxx

mod

Danica Pension
Parallelvej 17
2800 Lyngby

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstageren, der har pensionsordning i Danica Pension, klager ved sin advokat over, at selskabet i perioden 1/12 2003 til 1/7 2004 har bevilget halve ydelser, og at selskabet i perioden 1/7 2004 til 27/10 2004 ikke har bevilget ydelser.

Det fremgår af sagen, at klageren har en pensionsordning, som giver ret til udbetaling af ydelser og fritagelse for præmiebetaling, hvis den generelle erhvervsevne er nedsat med 2/3. Forsikringen giver ret til halve ydelser, hvis erhvervsevnen nedsættes med mindst halvdelen.

Klageren er født i 1969, og han har arbejdet som arbejdsmand. I december 2002 anmeldte han, at han havde været sygemeldt siden 28/8 2002 på grund af en arbejdsskade, idet han i forbindelse med flytning af en flise havde fået voldsomme smerter i ryggen. Selskabet bevilgede midlertidige fra udløbet af karensperioden og forlængede bevillingen indtil 1/12 2003. Selskabet indhentede en erklæring fra ortopædkirurgisk speciallæge S.S. Af erklæringen dateret 14/10 2003 fremgår:

"**Resumé op, konklusion:**

Det drejer sig om en nu 34-årig mand, som altid har været beskæftiget med relativt tungt fysisk arbejde. I forbindelse med flytning af en flise den 26.08.02 voldsomme

smerter i ryggen med udstråling til højre ben. Herefter forsøgt konservativt behandlet af fysiurg, fysioterapeut m.v., alt sammen uden effekt.
Der er foretaget røntgenundersøgelse og skanning i januar. Disse undersøgelser er normale og der er således ikke noget tegn på rodtryk.

Patienten oplyser, at han ikke er i stand til at varetage noget fysisk arbejde.
Jeg har umiddelbart lidt svært ved at finde det objektive grundlag herfor, jævnfør de normale parakliniske undersøgelser.
Jeg har anbefalet patienten at søge kontakt til egen læge med henblik på henvisning til f.eks. reumatologisk afdeling i H. til en samlet vurdering, måske under indlæggelse.
Jeg er ikke umiddelbart i stand til at stille nogen diagnose udover at kunne konstatere, at patienten angiver at have ondt i ryggen og at han da så nok er uegnet til fysisk belastende arbejde.
Jeg mener ikke, at der er tale om nogen varig erhvervsevnenedsættelse i pensionsberettigende grad.

Diagnoserne bliver herefter:
/Dolores dorsi (ondt i ryggen)/"

På baggrund af speciallægeerklæringen afviste selskabet i første omgang at forlænge bevillingen af ydelser, men efter henvendelse fra klageren bilagt lægeligt materiale fandt selskabet behov for indhentelse af en ny speciallægeerklæring og bevilgede halve ydelser fra 1/12 2003 og indtil resultatet af undersøgelsen forelå. Den 3/5 2004 modtog selskabet erklæring dateret 28/4 2004 fra speciallæge i ortopædisk kirurgi B.D., hvoraf bl.a. fremgår:

"**Konklusion:**
Samlet set er der diskrepans mellem forsikredes smerteangivelse og de somatiske og radiologiske fund. Eventuelle begrænsninger og reduktion i helbredsmæssige ressourcer i forhold til hidtidig beskæftigelse vurderes således alene at skyldes forsikredes subjektive smerter.

Der findes således ikke ved dagens objektive undersøgelse og ved gennemgang af de tilgængelige røntgenundersøgelser noget der skulle umuliggøre, at forsikrede helt eller delvist vender tilbage til arbejdsmarkedet."

På baggrund af speciallægeerklæringen meddelte selskabet ved skrivelse af 26/5 2004 til klageren, at bevillingen af halve ydelser ville blive standset med virkning fra 1/7 2004.

Klageren anmeldte efterfølgende til selskabet, at han den 26/7 2004 havde været udsat for et trafikuheld. Selskabet modtog ny skadeanmeldelse og indhentede yderligere oplysninger fra kommunen. Af de kommunale akter fremgår:

"Er 26/4-04 udsat for trafikuheld. Bliver påkørt bagfra, da han holder for rødt lys. Fik stærke rygsm. og efterflg. hvp. På H. skadestue tages rtg. af col. cervicalis, som er normalt. Trods fysioterapi uændrede klager."

Af ressourceprofilen fremgår:

"**Helbredsmæssige forhold i relation til arbejdsmarkedet**

Helbred

Diagnoser:

Lumbago med ischias

Højresidig skulderlidelse med bursitis (betændelse i ledhule)

Epicondylitis lateralis humeri bilat. (tennisalbue i begge albuer)

Raynauds fænomen. ('Hvide fingre')

Distorsio columna cervicalis. (forvridning af halshvirvelsøjlen, følger efter piskesmæld i nakken)

Spondylosis columna lumbalis (slidgigtforandringer i lænden)

SP er begrænset af lænde/rygsmerter som forværres ved fysisk aktivitet. Endvidere smerter i begge skuldre. Har svært ved at holde på ting. Dårlig funktion af højre hånd, og SP kan ikke arbejde med armene over brysthøjde. SP lider ofte af hovedpine. Ved arbejdsprøvning har SP kunne præstere en daglig arbejdsindsats på 1/2 time med fysisk let arbejde."

Selskabet bevilgede på baggrund af de indhentede oplysninger fulde ydelser efter udløbet af karensperioden den 26/10 2004.

Klageren blev arbejdsprøvet i maj/juni 2005. Ved afgørelse dateret 12/7 2005 fik klageren bevilget førtidspension med virkning fra 1/7 2005.

Af udtalelse fra Arbejdsskadestyrelsen dateret 24/11 2005 fremgår:

> "Deres samlede tab af erhvervsevne vurderer vi er 80 procent. En del af Deres gener stammer fra lidelser, der ikke har forbindelse til arbejdet. Det drejer sig om generne fra højre skulder og piskesmældslæsionen. Disse gener mener vi udgør cirka 1/3 af Deres samlede tab af erhvervsevne. Det betyder, at Deres tab af erhvervsevne på grund af arbejdsskaden er 45 procent."

Klageren har ved sin advokat over for nævnet gjort gældende, at selskabet skal bevilge fulde ydelser, også i perioden 1/12 2003 til 27/10 2004. Advokaten har i sin klageskrivelse dateret 7/2 2006 til nævnet anført:

> "Det er min opfattelse, at Danica Pension ikke har haft rimelig anledning til at nedsætte dækningen til halv dækning pr. 1. december 2003 og slet ikke til at lade dækningen fuldstændig bortfalde den 1. juli 2004. Min klient har efter min opfattelse været fuldt uarbejdsdygtig i begge ovenstående perioder.
>
> De gener, der har medført reduktion i min klients erhvervsevnetabsprocent er generne fra højre skulder, hvilke gener var til stede helt tilbage i 2003. Den piskesmældslæsion, der skete den 26. juli 2004, har ikke i sig selv medført noget erhvervsevnetab, da generne var identiske med de forud bestående gener. Af samme årsag har min klient alene forligsmæssigt modtaget 5 % mén for denne skade og ingen erhvervsevnetabserstatning."

Selskabet har over for nævnet fastholdt sin afgørelse. Selskabet har til støtte herfor i skrivelse af 24/2 2006 til nævnet anført:

> "Overlæge B.D. (bilag ..) konkluder i speciallægeerklæringen (side 3 nederst), at der samlet set er diskrepans mellem S.P.'s smerteangivelse og de somatiske og radio-

logiske fund. Eventuelle begrænsninger og reduktion i helbredsmæssige ressourcer i forhold til hidtidig beskæftigelse vurderes således alene at skyldes forsikredes subjektive smerter. Der findes således ikke ved dagens objektive undersøgelse og ved gennemgang af de tilgængelige røntgenundersøgelser noget der skulle umuliggøre, at forsikrede helt eller delvist vender tilbage til arbejdsmarkedet.

Som begrundelse for vores vurdering lægger Danica Pensions lægekonsulenter med speciale i ortopædkirurgi blandt andet vægt på, at der ved undersøgelsen af S.P. ikke findes objektive fund. Ud fra røntgenundersøgelserne er der intet til hinder for, at han burde kunne vende tilbage til arbejdsmarkedet med skånehensyn. Vi stopper herefter den halve udbetaling pr. 1. juli 2004.
…
Hvis S.P. ikke er blevet rask efter 18 måneder, eller hvis hans sygdom er stabiliseret forinden, så vurderer vi, om han overhovedet kan vende tilbage til arbejdsmarkedet - altså om han har et længerevarende erhvervsevnetab.

I modsætning til vurderingen i forbindelse med midlertidigt tab af erhvervsevne er vurderingen ikke længere begrænset til, om han kan arbejde som anlægsgartner eller ej. Kort sagt ser vi på, hvad en arbejdsdygtig person med tilsvarende alder, uddannelse m.m., kan tjene. Hvis sygdommen betyder, at han har mistet mellem 1/2 og 2/3 eller mere end 2/3 af denne indtægt, er han berettiget til udbetaling ved længerevarende erhvervsevnetab.

Jeg kan oplyse, at når Arbejdsskadestyrelsen træffer en afgørelse, tager de højde for den reelle indtægtsnedgang, S.P. har haft efter sin arbejdsskade. Vores afgørelse er udelukkende truffet ud fra de helbredsmæssige forhold, hvorfor afgørelsen fra Arbejdsskadestyrelsen ikke ændrer vores afgørelse.

I henhold til oplysningerne fra H. Kommune (bilag ..) fremgår det, at han efter trafikuheldet har problemer med ryggen og nakken. S.P. skal skiftevis stå og sidde, og kan ikke være i den samme stilling for længe ad gangen. I den generelle helbredsattest, som kommunen har indhentet fra S.P.'s egen læge, fremgår det, at S.P. fik

stærke rygsmerter efter trafikuheldet, og at han trods fysioterapi har uændrede klager.

Det er herefter Danica Pensions vurdering, at S.P.'s samlede helbredstilstand efter trafikuheldet den 26. juli 2004 er blevet forværret, således at han først fra den 26. oktober 2004 opfylder betingelserne for udbetaling."

Af forsikringsbetingelserne fremgår bl.a.:

"**Længerevarende tab af arbejdsevne**

Fortsætter forsikrede med at være sygemeldt, og har forsikredes sygdomstilstand stabiliseret sig i et sådant omfang, at hans fremtidige arbejdsevne kan vurderes, foretages en vurdering af, om forsikredes arbejdsevne længerevarende er nedsat til 1/3 eller mindre, respektive til mellem 1/2 og 1/3. Denne vurdering foretages under alle omstændigheder senest, når forsikrede har været midlertidig uarbejdsdygtig i 18 måneder. Selskabet kan for et begrænset tidsrum en eller flere gange udskyde vurderingen af det længerevarende arbejdsevnetab. Så længe udskydelsen varer, sker der udbetaling efter reglerne om midlertidig uarbejdsdygtighed.

Forsikredes arbejdsevne anses for længerevarende at være nedsat til 1/3 eller mindre, hvis han blivende ikke længere er i stand til at tjene mere, end 1/3 - bedømt under hensyn til forsikredes nuværende tilstand, uddannelse og tidligere virksomhed - af, hvad der i samme egn er almindeligt for fuldt arbejdsdygtige personer af tilsvarende uddannelse og alder.

Forsikredes arbejdsevne anses for længerevarende at være nedsat til mellem 1/2 og 1/3, hvis han blivende ikke længere er i stand til at tjene mere end 1/2 - bedømt under hensyn til forsikredes nuværende tilstand, uddannelse og tidligere virksomhed - af, hvad der i samme egn er almindeligt for fuldt arbejdsdygtige personer af tilsvarende uddannelse og alder."

7. 68.760

Nævnet udtaler:

Efter sin gennemgang af sagen, herunder de foreliggende speciallægeerklæringer, finder nævnet det ikke godtgjort af klageren, at hans generelle erhvervsevne i tiden forud for færdselsuheldet den 26/7 2004 var nedsat i dækningsberettigende grad med mindst halvdelen. Nævnet finder på den baggrund ikke at kunne pålægge selskabet at udbetale yderligere, hvorfor

b e s t e m m e s :

Klagen kan ikke tages til følge.

J. Hermann