765/07

Den 26. februar 2007 blev i sag nr. 68.923:

xxxxxx xxxxxxx
xxxxxxxxx xx
xxxx xxxxxxx x

mod

Industriens Pensionsforsikring A/S
Nørre Farimagsgade 3
1364 København K

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstageren, der er omfattet af en arbejdsmarkedspension i Industriens Pensionsforsikring A/S, klager ved sin advokat over selskabets afvisning af at udbetale invalidesummen i forbindelse med et anmeldt erhvervsevnetab.

Selskabet har afvist at udbetale invalidesummen under henvisning til, at klagerens erhvervsevne ikke er varigt nedsat med mindst halvdelen i alle erhverv.

Det fremgår af sagen, at klageren, der er født i 1955, den 11/9 2002 faldt fem til seks meter bagover med en stige og brækkede højre ankel, venstre håndled og slog lænden. Klageren pådrog sig varige skader i anklen og ryggen som følge af ulykken.

Det fremgår videre af sagens akter, at klageren den 27/12 2004 fik en akut blodprop i hjertet. I denne forbindelse fik han foretaget en ballonudvidelse ligesom han gennemgik et hjerterehabiliteringsforløb.

Ved skrivelse af 7/11 2005 til selskabet søgte klageren om udbetaling af heldbredsbetingede ydelser. Klageren henviste i den forbindelse bl.a. til en udtalelse fra Arbejdsskadestyrelsen, hvorfor erhvervsevnetabet er fastsat til 50 %.

2. 68.923

Af udtalelse fra Arbejdsskadestyrelse af 23/9 2005 fremgår bl.a.:

"Efter ulykken var L.Z. [klageren] sygemeldt indtil den 30. september 2003 og igen fra den 10. februar 2004. Han blev imidlertid fyret fra L. den 30. marts 2003.

Det fremgår af de kommunale oplysninger, at L.Z. siden den 21. juni 2004 har været i et afklaringsforløb på Revacenter …

Under dette afklaringsforløb har L.Z. været arbejdsprøvet indenfor flere forskellige arbejdsområder senest ved E. A/S.

Disse arbejdsprøvninger har alle vist, at L.Z.s arbejdsevne ligger på 25-50 procent af det normale. Det fremgår endvidere, at der skal tages skånehensyn til L.Z. ved udførelse af arbejde i form af, at han skal undgå ensidige stående og gående arbejdsfunktioner. Han skal ligeledes undgå knæliggende og hugsiddende stillinger.

Han er efterfølgende blevet ansat hos E. A/S i et fleksjob på 20 timer om ugen, da det blev vurderet som urealistisk, at omplacere L.Z. til et andet arbejdsområde.

I dette fleksjob som E. kommune yder refusion for med 2/3 oplyses det, at L.Z.
er vellidt, men ikke arbejder særligt hurtigt. Han står for rengøringen - herunder støvsugning, fejning.

Han arbejder fra 8-12, og han er efter disse 4 timer meget træt.

Det fremgår af de skattemæssige oplysninger, at L.Z. før og efter skaden har haft følgende indtægt:

	Lønindkomst		Pension/Dagpenge e.lign.
1999:	206.270 kr.		
2000:	229.140 kr.		
2001:	231.051 kr.		
2002:	211.352 kr.	+	5.894 kr.
2003:			145.886 kr.
2004:			156.998 kr."

3. 68.923

Af speciallægeerklæring dateret 20/1 2004 fremgår bl.a.:

"**Konklusion**

Der er fuld overensstemmelse mellem de af skadelidte fremførte gener og de objektive fund. Det er kendt, at underbensbrud af den beskrevne art (pilon fraktur), hvor bruddene går ind i ledfladen ofte giver anledning til belastningssmerter i efterforløbet og til tider til tidlig udvikling af slidgigt i leddet (hvilket der dog ikke er røntgenmæssige tegn på på nuværende tidspunkt). De gener, som beskrives fra lænderyggen, er omend lette, dog fuldt forventelige efter de anførte sammentrykningsbrud. Han kan således fremover få problemer med arbejde, der indebærer, at han skal gå og stå uafbrudt i løbet af en arbejdsdag. Såvel hans arbejdsevne som hans erhvervsevne er således let til moderat nedsat. Der kan ikke tilbydes yderligere behandling nu og tilstanden må betegnes som værende stabil med mulighed for nogen forværring (højre fodled) fremover."

Af notat fra klagerens egen læge dateret 2/1 2006 fremgår bl.a.:

"Blev akut indlagt 27.12.2004 på et sygehus i Polen I med akut blodprop i hjertet. Forløbet ukompliceret, efterbehandles på Sydvestjysk Sygehus, og der er blevet foretaget ballondilatation på Hjertecenter V. med stent. Har i efterforløbet haft fornemmelse af extraslag med samtidig pressen i brystet. Det kommer flere gange daglig, specielt i forbindelse med anstrengelse. Ved seneste kontrol findes god funktion af hjerte og hjerteklapper, og specielt normal bevægelighed af hjertemuskulaturen ved ekkocardiografi. Har gået til hjerterehabilitering med god effekt

…

Vedr. hjertet refereres til seneste kontrol 18.8.2005, som vedlægges. Der er upåvirket almentilstand. Gangen lidt påvirket af en benforkortning på venstre side, og tendens til smerter lumbalt i venstre side v. gang. Gangen desuden præget af næsten ophævet dorsal-flektion i højre fodled efter bruddet, og dette er formentlig årsagen til den lidt akavede gang. Ryggen bevæges forover til finger-gulvafstand på ca. 30 cm. Rotation og sidebøjning skønnes normal. Højre fodled kan kun bevæges fra 95 grader til ca. 100-105 grader. Let nedsat inversion, moderat nedsat evation. Der er fortykkelse omkring fodleddet, og nedsat muskulatur på såvel læg som lårmuskel på højre side.

…

Tidligere arbejde som maskinoperatør på L. var tempofyldt arbejde med mange forskellige arbejdsstillinger, tunge løft og bevægelse omkring maskiner, samt påfyldning. Ofte 12 timers vagter. Har i dag en nedsat arbejdskapacitet. Kan ikke beskæftiges med anstrengende arbejde eller løftearbejde og heller ikke med meget gående og stående arbejde. Der er besvær med at gå på trapper, og han har problemer med balancen på højre ben, og besvær med at stå på skråt underlag Kan ikke sidde i hugsiddende stilling. Ved foroverbøjning kommer der trykken i brystet og han må stoppe op. Er i øjeblikket beskæftiget i flex-job 4 timer daglig med lettere fabriksarbejde, hvilket han kan klare, idet han har mulighed for at holde de pauser, der er nødvendige, og han har ikke tungt arbejde.

…

Prognosen for hjertekarlidelsen er rimelig, ad hans grundlidelse er velbehandlet. Arbejdskapaciteten kan dog ikke forventes at blive væsentlig større end den er i øjeblikket, da han stadig har trykken til brystet selv om hjertet er godt revaskulariseret. Med henblik på begrænsningerne fra lænderyg og højre fodled opfattes tilstanden som stationær, idet han kan aflaste og undgå forværring af slitage-forandringen."

Klageren har ved sin advokat over for nævnet nedlagt påstand om, at selskabet skal udbetale helbredsbetingede ydelser. Til støtte herfor har advokaten i skrivelse af 28/2 2006 til nævnet bl.a. anført:

"En betingelse for at min klient har ret til udbetaling af helbredsbetingede ydelser fra Industriens Pension er, at min klients **erhvervsevne i ethvert erhverv er nedsat med mindst halvdelen**.

Arbejdsskadestyrelsen har den 23.09.2005 vurderet, at min klients erhvervsevne er 50 %, og således efter min opfattelse opfylder betingelserne for udbetaling. Arbejdsskadestyrelsens har i vurderingen - efter min opfattelse - taget hensyn til min klients erhvervsevne i ethvert erhverv.

Ved vurdering af erhvervsevnetab følger af Erstatningsansvarslovens § 15, at fastsættelsen sker ud fra en hensyntagen til skadelidtes muligheder for på længere sigt at

opnå erhvervsindtægt. Der er således tale om en vurdering af skadelidtes generelle erhvervsevnetab.

I henhold til helbredsattest fra min klients læge A.M. fremgår det, at min klient i dag har en nedsat arbejdskapacitet, og at han ikke kan beskæftige sig med anstrengende arbejde eller løftearbejde, og heller ikke med meget gående og stående arbejde.

Min klient er i øjeblikket i et flexjob med 4 timers dagligt arbejde. Min klient har alene mulighed for at klare jobbet, fordi han får lov at holde de pauser, der er nødvendige, og fordi han ikke har tungt arbejde."

Selskabet har over for nævnet fastholdt sin afgørelse. Til støtte herfor har selskabet i skrivelse af 21/3 2006 til nævnet bl.a. anført:

"• I forsikringsbetingelsernes § 8, stk. 1 og 2, er retten til invalidesummen defineret således: '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. Det tidspunkt, hvor erhvervsevnen anses for varigt nedsat, er, når det er lægeligt dokumenteret, at erhvervsevnenedsættelsen er varig og helbredstilstanden ikke kan forventes at blive bedre (skadestidspunktet). Forringelsen af erhvervsevnen bedømmes af Industriens Pension under hensyn til den pågældendes helbredsmæssige forhold ud fra en ren lægelig vurdering."

• I erstatningsansvarslovens § 5, stk. 1 og 2 er retten til erstatning for tab af erhvervsevne defineret således: 'Har en personskade medført varig nedsættelse af skadelidtes evne til at skaffe sig indtægt ved arbejde, tilkommer der skadelidte erstatning for tab af erhvervsevne. Ved bedømmelsen af erhvervsevnetabet tages hensyn til skadelidtes muligheder for at skaffe sig indtægt ved sådant arbejde, som med rimelighed kan forlanges af den pågældende efter dennes evner, uddannelse, alder og muligheder for erhvervsmæssig omskoling og genoptræning eller lignende.'

- Som det fremgår afhænger retten til invalidepension fra Industriens Pension alene af, om der er en nedsættelse af den generelle erhvervsevne af helbredsmæssige årsager. Bedømmelsen efter erstatningsansvarsloven er derimod toleddet. Første led er relateret til evnen til at skaffe sig indtægt ved arbejde. Andet led i bedømmelsen opremser de øvrige hensyn der skal inddrages ved vurderingen af, hvilken indtægt den skadelidte forventes at kunne opnå: Uddannelse, alder ect. At Arbejdsskadestyrelsen har vurderet, at L.Z.s erhvervsevnetab efter erstatningsansvarslovens § 5 er på 50 % (klagerens bilag..) skaber derfor ikke en formodning for, at der er ret til invalidepension i henhold til forsikringsbetingelserne i Industriens Pension. Vi henviser i øvrigt til nævnets kendelse i sag nr. 51.043.

- C.L.M. [klagers advokat] skriver i klagen til nævnet, at vurderingen efter erstatningsansvarsloven sker ud fra en hensyntagen til skadelidtes muligheder for på længere sigt at opnå erhvervsevneindtægt og, at der således er tale om en vurdering af den skadelidtes generelle erhvervsevnetab. Vi ikke enige i denne kobling mellem erstatningsansvarslovens regler og forsikringsbetingelserne i Industriens Pension, da der efter forsikringsbetingelserne netop ikke skal tages hensyn til muligheden for at opnå en indtægt, men alene til de helbredsmæssige gener.

- Det fremgår entydigt af de helbredsmæssige oplysninger i sagen, at L.Z.s problemer relaterer sig til manuelt arbejde. Der er problemer med længere gangdistancer, at færdes på skrå underlag, gå på trapper, sidde på hug og med løft (bilag ..). Derimod er der ikke nogen steder beskrevet problemer med mere stillesiddende arbejde. Det fremgår også af journaludskriften fra E. Sygehus vedlagt bilag .. at L.Z. bruger meget tid foran computeren. Vi har derfor vurderet, at L.Z.s erhvervsevne er moderat nedsat i forhold til fysiske erhverv. Det er derimod ikke vores vurdering, at L.Z.s helbred vil forhindre ham i at varetage et erhverv uden fysisk belastning

- Lægekonsulent, ledende overlæge på H. Hospital P.G., har vurderet, at L.Z.s erhvervsevne er nedsat i erhverv med fysisk belastende funktioner, men at L.Z. vil kunne arbejde med indsats svarende til mere end halvdelen af det normale i ikke fysisk belastende funktioner (bilag ...).

- Det fremgår ligeledes af aktere fra kommunen (bilag ..), ressourceprofilens side 3, notat af 28. juni 2005, at L.Z. sidder meget ned i hverdagen, da han har problemer med at stå og gå. På side 4 står der, at L.Z. gerne vil have noget med computere at gøre, da han har problemer med stående og gående arbejde. Endelig står der på side 5, at L.Z.s interesser er have og computer. Oplysningerne i ressourceprofilen støtter antagelsen om, at L.Z.s helbred ikke vil forhindre ham i at varetage et stillesiddende arbejde

- At L.Z. arbejder i et job hvor han netop skal stå, gå og løfte, og derfor kun kan arbejde 4 timer - svarende til mere end halvdelen af normal tid - om dagen i nedsat tempo, ændrer ikke på vurderingen af den generelle erhvervsevne."

Parterne er herudover fremkommet med yderligere bemærkninger til nævnet.

Af forsikringsbetingelserne fremgår:

"**§ 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. Det tidspunkt, hvor erhvervsevnen anses for varigt nedsat, er, når det er lægeligt dokumenteret, at erhvervsevnenedsættelsen er varig og helbredstilstanden ikke kan forventes at blive bedre (skadestidspunktet).

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 sin gennemgang af sagen finder nævnet, at klagerens erhvervsevne - vurderet i forhold til de ovenfor citerede forsikringsbetingelser - ikke kan anses for varigt nedsat i dækningsberettigende grad.

8. 68.923

Som følge heraf

b e s t e m m e s :

Klagen kan ikke tages til følge.

Marianne Højgaard Pedersen