778/07

Den 3. september 2007 blev i sag nr. 70.625:

xxxxxx xxxxxxxxx
xxxxxxxx x
xxxx xxxxxxxxxx

mod

Topdanmark Forsikring A/S
Borupvang 4
2750 Ballerup

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstageren, der har erhvervsudygtighedsrente i Topdanmark Forsikring A/S, klager over, at selskabet med virkning fra den 1/3 2006 har standset bevillingen af ydelser ved tab af erhvervsevne.

Selskabet har vurderet, at klagerens generelle erhvervsevne ikke er nedsat med mindst halvdelen.

Det fremgår af sagen, at klageren den 1/6 2004 tegnede erhvervsudygtighedsrente i selskabet. Selskabet har oplyst, at klagerens ordning er en del af en bestand, der blev varslet ændring af vilkår for i september 2005.

Klageren, der er født i 1954, har arbejdet som cateringarbejder, hvor arbejdet bestod i opvask, rengøring og forefaldende arbejde.

Den 28/6 2005 udfyldte og underskrev klageren erklæring til brug ved ansøgning om helbredsbetingede ydelser. Af erklæringen fremgår, at han blev sygemeldt den 21/1 2005 på grund af tennisalbue. Selskabet har bevilget ydelser i perioden 1/5 2005 til 1/3 2006.

Af speciallægeerklæring dateret 24/8 2006 fra overlæge J.P. fremgår bl.a.:

"**Resumé og konklusion**
52-årig mand, der hele sit liv har været beskæftiget inden for ufaglært mandsarbejde, primært tungt rengøringsarbejde.
Siden 1998 har han været generet af smerter på lateralsiden af højre albue. I 1998 har han ligeledes haft problemer fra højre skulder, forenelig med en supraspinatus tendinit, men dette er nu et helt overstået kapitel.
Generne fra albuerne har imidlertid persisteret, og gjort, at patienten er opsagt pga. sygdom fra sit arbejde som rengøringsmand i flykøkken.
Ved klinisk objektiv undersøgelse, har han forandringer vel forenelige med en højresidig lateral epicondylit, og en tilsvarende, men mindre udtalt venstresidig lateral epicondylit.
Tilstanden har stået på siden 1998, og har været resistent over for diverse relevante behandlinger. Patienten har forsøgt sig i arbejdsprøvnings i lidt mindre belastende job som medhjælper i købmandsbutik, men det har også været mere end han har kunnet klare.
Det er mit skøn, at hans nuværende tilstand nok er kronisk, men han ville kunne beskæftiges i jobfunktioner, der ikke er fysisk belastende for overekstremiteterne.

/epicondylitis lateralis dxt.
epicondylitis lateralis sin. levi gradu/"

I Progressionsrapport er den 21/10 2005 angivet:

"H.T. vil meget gerne have afdækket sine fremtidige muligheder på arbejdsmarkedet, da han har et ønske om at vende tilbage til dette.
H.T. mener ikke, at han vil kunne vende tilbage til fysisk belastende arbejde, grundet sine helbredsmæssige begrænsninger.
...
H.T. har 8. klasse, han er ufaglært, og har igennem de sidste 18 år arbejdet inden for et cateringfirma, hvor han har vasket op samt rengjort lokalerne. Rengøringen er sket ved - med en højtryksspuler - at rengøre gulve, vægge og lofter, hvilket formentlig er årsag til hans helbredsmæssige gener.

H.T. tilkendegiver, at han ikke kan vende tilbage til dette arbejde, fordi hans arme er ødelagte.
...
H.T. lider af kronisk højresidig tennisalbue, han har haft lidelsen siden 1995. Aktuelt er venstre hånd begyndt at snurre og sove.

H.T. har tidligere fået både fysiurgisk behandling samt blokader uden at dette har hjulpet nævneværdigt.
...
Det er umiddelbart vurderingen, at H.T. har mange arbejdsmarkedsrelevante ressourcer, men at han har behov for en afklaring af, om han kan vende tilbage til arbejdsmarkedet på normale vilkår, eller om der vil være behov for støttende foranstaltninger.

H.T. har ved den individuelle samtale ytret ønske om at blive afklaret enten som omsorgsmedhjælper på et hjem for psykisk og fysisk udviklingshæmmede - han har en søn der lider af denne sygdom - eller som opsynsmand på et museum eller lignende. Han er dog åben over for de muligheder der findes på arbejdsmarkedet.

Til trods for at han for mange år siden både kørte som taxavognmand og almindelig vognmand, vil han ikke kunne bestride disse fag, idet han vil have store problemer med at skulle dreje rat, skifte gear, betjene kran etc.

Det må på baggrund af ovenstående anbefales, at der etableres en virksomhedspraktik med henblik på en nærmere afklaring af hans arbejdsevne samt mulighed for fastholdelse på arbejdsmarkedet."

Klageren blev med virkning fra 1/3 2006 bevilget ledighedsydelse ved fleksjob. I tilknytning hertil er i de kommunale akter anført:

"H. er orienteret om at han selv skal søge arb. og at han først skal starte i en virksomhedspraktik, hvor fleksjobbet afklares med hensyn til ansættelse.
...
Skånehensyn:
Minus tunge løft, ingen vridstillinger af arme, ingen monotone bevægelser, mulighed for at holde pauser. Der startes med 20 timer.

Af de kommunale akter fremgår videre, at klageren i oktober 2006 har søgt om førtidspension. I tilknytning hertil er i de kommunale akter anført:

"Opringning fra H. H. ansøger om førtidspension jfr. LSP § 17, vejledt i.f.h. til denne §. H. vil selv fremsende relevante papirer, undersøgelse i.f.m. erhvervsevnetabsforsikring.

H. mener ikke han vil kunne bestride et job, på grund af hans dårlige arme, p.g.a. han får ondt, når han kun laver lidt.

H. har afholdt ferie i 4 uger september måned, hvor han har været i Thailand, ifølge aftale med sagsbeh. Der spørges til hvordan, han havde klarede den tur. H. oplyser, at havde sine 2 voksne børn med, som kunne hjælpe med at bære.

H. oplyser, at han i aug. md. 2006, har prøvet om han kunne klare arbejdet, B. købmandshandel, hvilket han ikke kunne. H. oplyser, at han var der først 3-4 dage og dernæst at han så var der 2 gange om ugen, tirsdag og torsdag hvor han var chauffør og kørte med varer, og at han ikke kunne magte at bærer varer ind og ud."

Klageren har over for nævnet gjort gældende, at selskabet skal anerkende, at hans erhvervsevne er nedsat med mindst halvdelen. Af klageskrivelse dateret 14/11 2006 fremgår:

> "Har meget svært ved at bruge højre arm. Selv det at skrive er vanskeligt for mig, også pc-arbejde inkl. mus.
> Smerter og kramper i albue og underarm."

Selskabet har over for nævnet fastholdt sin afgørelse. Selskabet har til støtte herfor i skrivelse af 26/1 2007 til nævnet anført:

> "Topdanmarks lægekonsulent, overlæge dr. med. M.S. har ved vurderingen af det medicinske erhvervsevnetab lagt vægt på, at der var tale om albuegener efter mange års fysisk betonet arbejde, hvor der var objektive forandringer svarende til albueleddet, især på højre side og at H.T. vil kunne varetage jobfunktioner der ikke er fysisk belastende for albuer og skulder ...
>
> Dette understøttes af speciallægeerklæring af den 24. august 2006 fra overlæge dr.med. J.P., hvori det skønnes at den nuværende tilstand er kronisk, men at H.T. vil kunne beskæftiges i jobfunktioner, der ikke er fysisk belastende for overekstremiteterne ...
>
> Der fremgår også af statusattest af den 12. juli 2005 fra H.T.s egen læge M.J. ..., at han vil kunne varetage arbejde, hvis der tages hensyn til hans lidelse. Læge M.J. tilråder, at H.T. får et arbejde der er mindre belastende for armene, og han tilrådes revalidering. Dette understøtter Topdanmarks lægekonsulent, overlæge dr.med. .S.s vurdering.
>
> På baggrund af ovenstående er Topdanmark fortsat af den mening, at H.T.s generelle medicinske erhvervsevne ikke er nedsat med mindst 50 %.
>
> Topdanmarks vurdering af erhvervsevnetabet sker uafhængigt af den vurdering, der foretages hos offentlige myndigheder, samt i andre selskaber.
>
> Topdanmark stiller sig undrende over for den sidste arbejdsprøvning, der er foretaget i august måned 2006 i B. Købmandshandel ..., hvor H.T. fungerede som chauffør, til trods for, at det blandt andet står nævnt i notat af den 13. marts 2006 i oplysningerne fra G. Kommune, at H.T. i sin tidligere arbejdsprøvning havde svært ved at køre meget langt i bil ... Dette fremgår også af progressionsrapport fra C. af den 21. oktober 2005 ..., hvor det bemærkes, at til trods for, at H.T. for mange år siden både kørte som taxavognmand og almindelig vognmand vil han ikke kunne bestride disse fag, idet han vil have store problemer med at skulle dreje rat, skifte gear, betjene kran m.v.
>
> Topdanmark har på baggrund af Deres henvendelse vurderet sagen på ny. Vi har dog ikke fundet grundlag for at ændre vores opfattelse og fastholder derfor vores afgørelse af den 2. november 2006 ...

Såfremt Ankenævnet for Forsikring giver H.T. medhold i at hans medicinske erhvervsevne er nedsat med mindst 50 %, så forbeholder vi os retten til at foretage en vurdering af, om betingelsen om et økonomisk erhvervsevnetab er opfyldt."

Klageren har heroverfor i skrivelse af 6/2 2007 til nævnet anført:

"På side 3 stiller selskabet sig undrende over arbejdsprøvning. Det kan jeg da også godt forstå. Jeg vil så beskrive hvad der foregik hvis det ikke er gjort før.

Det var meningen at jeg skulle arbejde i butikken med opfyldning og kassebetjening plus kørsel efter varer to gange om ugen. Efter et par uger blev det hurtigt klart at jeg ikke kunne fylde varer på hylderne, det var alt for tungt og kassebetjening kunne jeg heller ikke, måtte hele tiden opgive at bruge højre arm og skifte til venstre og det er jo ikke smart når man er højrehåndet. Vi talte så om at jeg skulle holde op med arbejde, men aftalte så, fordi butikken havde personalemangel, at jeg bare skulle køre to gang om ugen. Det gjorde jeg så i den måned jeg skulle være der. Jeg havde en hjælper med til at bære varerne, men jeg må sige at hvis to personer kører for at fylde en vogn med købmandsvarer så kan den ene jo ikke bare stå og ikke lave noget. Det var dog alt for tungt for mig selvom det kun var to dage om ugen.

Det er også blevet nævnt at jeg har været taxavognmand, det er ikke rigtigt. Kun vognmand i M."

Af forsikringsbetingelserne fremgår bl.a.:

"**Midlertidigt erhvervsevnetab:**
Ved midlertidigt erhvervsevnetab forstås, at forsikrede midlertidigt er ude af stand til at passe sit nuværende arbejde. Ved halvt midlertidigt erhvervsevnetab forstås at forsikrede alene kan passe sit nuværende arbejde i et omfang svarende til halvdelen eller mindre. Hvis forsikrede kan passe sit nuværende arbejde i større omfang end halvdelen er erhvervsevnetabet ikke halvt. Erhvervsevnetab foreligger, når forsikrede pga. sygdom eller ulykke ikke længere skønnes i stand til ved egen arbejdsindsats at tjene mere end halvdelen respektive en tredjedel af, hvad der i samme egn er sædvanligt for fuldt erhvervsdygtige personer med lignende uddannelse, alder og køn.

Udbetaling ved midlertidigt erhvervsevnetab sker i starten af perioden med nedsat erhvervsevne efter karenstidens udløb.
...
Varigt erhvervsevnetab:
Fortsætter forsikrede med at være sygemeldt, og har sygdomstilstanden stabiliseret sig i et sådant omfang, at den fremtidige erhvervsevne kan vurderes, foretages en vurdering af, om erhvervsevnen varigt er nedsat med halvdelen respektive 2/3.

Bedømmelsen sker under hensyntagen til forsikredes nuværende tilstand.

Erhvervsmulighederne skal bedømmes både inden for forsikredes eget fag, tidligere arbejdsområde, inden for beslægtede fag eller fag, der er egnede i den konkrete situation.
Det er således den generelle erhvervsevne og ikke erhvervsevnen i forsikredes erhverv, der skal være nedsat."

Nævnet udtaler:

Efter sin gennemgang af sagen, herunder de lægelige oplysninger, finder nævnet, at klagerens generelle erhvervsevne - vurderet i forhold til de ovenfor gengivne forsikringsbetingelser - ikke kan anses for nedsat i dækningsberettigende grad. Nævnet kan derfor ikke på det foreliggende grundlag pålægge selskabet at genoptage udbetalingen og præmiefritagelsen, hvorfor

b e s t e m m e s :

Klagen kan ikke tages til følge.

Poul Sørensen
formand