819/09

Den 11. maj 2009 blev i sag nr. 74.749:

xxxxx xxxx xxxxxxxx
xxxxxxxxx xx
xxxx xxxxxxx

mod

Industriens
Pensionsforsikring A/S
Nørre Farimagsgade 3
1364 København K

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstageren, der har en arbejdsmarkedspensionsordning med dækning for tab af erhvervsevne i Industriens Pensionsforsikring A/S, klager over selskabets afvisning af at udbetale invalidesum, da han har mistet mere end halvdelen af den fulde erhvervsevne.

Selskabet har afvist at yde forsikringsdækning under henvisning til, at klageren ikke har godtgjort et varigt generelt erhvervsevnetab på 50 % eller mere inden den 4/2 2006, hvor klageren fyldte 60 år, og dækningen for invaliditet bortfaldt i henhold til den tegnede forsikring.

Den tegnede forsikring giver ret til udbetaling af invalidesummen, såfremt forsikredes erhvervsevne inden det fyldte 60. år på grund af sygdom eller ulykke varigt skønnes nedsat med halvdelen eller mere, når det er lægeligt dokumenteret, at erhvervsevnenedsættelsen er varig, og helbredstilstanden ikke kan forventes at blive bedre.

Klageren, der er født den 4/2 1946, har efter 7 års skolegang uddannet sig til automekaniker og har arbejdet som sådan indtil 2000, hvor han blev altmuligmand på G. indtil 2004, og fra 2004 blev han leder af værksted på samme virksomhed. I forbindelse med arbejdet skulle han den 29/11 2005 rengøre et betonblandekar, og da han var ved at genmontere blandearmen, startede maskinen uden varsel, og klageren blev trukket ned

i denne og blev kørt rundt 2-3 gange, inden han fik sig trukket ud og fik tilkaldt hjælp. Ved ulykken pådrog han sig brud på venstre kraveben, ledskred i højre hofteled, brud i torntappen på 12. brysthvirvel og brud på 1. lændehvirvel. Herudover kontusion af huden på venstre side af ryggen og højre side af bækken og lår. Der konstateredes senere desuden skade i ydre ledbånd og forreste korsbånd på venstre knæ.

I kommunalt regi blev klageren tilkendt førtidspension som følge af ulykken pr. 1/1 2007.

Arbejdsskadestyrelsen vurderede erhvervsevnetabet til 75 % ved udtalelse af 22/2 2007. Man vurderede erhvervsevnetabet med 75 % fra 12/10 2006, som henviste til kommunens arbejdsevnevurderingsjournal af 12/10 2006.

Af arbejdsevnevurderingsjournalen af 12/10 2006 fremgik bl.a.:

> "Det vurderes ikke at de helbredsmæssige gener vil kunne bedres i et omfang som medfører at pgl. igen vil kunne varetage beskæftigelse.
> Tilstanden vurderes stationær og det vurderes ikke mulighed for reduktion af barriere.
> …
> **Konklusion**
> **Vurderinger**
> Sagsbehandlers konklusion
> 06-12-2006
> …
> 60 årig uddannet mekaniker der i november 2005 udsættes for en arbejdsulykke.
>
> Det er lægeligt dokumenteret at der ikke er yderligere behandlingsmuligheder og det er vurderet at tilstanden er stationær.
> Det vurderes formålsløst at forsøge at revalidere, der er ikke mulighed for at tilgodese de helbredsmæssige gener heller ikke i et fleksjob.
>
> Alle revalidering og aktiveringsmuligheder vurderes udsigtsløse."

Af hospitalsjournal af 2/12 2005 fremgår bl.a.:

> "Notat 30.11.05
> Afdeling 0-2:
> Indlagt i går som multitraumept. efter at være faldet i større betonblander. Har pådraget sig L1-fraktur, som vurderes ved rygkirurgerne. Endv. venstresidig klavikelfraktur og højresidig hofteluksation. Hofteluksationen er reponeret.
> Her til morgen er pt. relativt velbefindende taget frakturerne i betragtning, har dog diffuse smerter i brystkassen, venstre klavikel, ryg og venstre knæ.
> Der foreligger ikke radiologi af venstre knæ.
> Ved undersøgelse findes der tryksmerter sv.t. laterale tibiakondyl. Knæet findes ikke hævet, men er vanskelig at undersøge pga. smerter og al forsøg på fleksion er umulig.

3. 74.749

Rp. Røntgen af venstre knæ
A.J./ust

Afdeling 0-2:
Tilsyn ved rygsektoren:
ASA.
Enig i vurdering af CT-skanning: der er fraktur Th12/L1 og som jeg vurderer dem med brud i processus spinosus Th12, lille fraktur i facetleddet Th12/L1, nærmest blot afsprængning af osteofyt og igen lille brud fortil opadtil i corpus L1. Pæn højde af discus. God plads til nervestrukterne overalt.
Jeg vurderer bruddet som klinisk stabilt, selv om det inddrager både forreste og bageste søjle.
Pt. skal således udstyres med 3-punktskorset
og mobiliseres i dette. Må gerne, før korsettet udleveres, forsigtigt men frit mobiliseres.
Vi observerer både smerter i brudområdet og evt. foretage kontrolrøntgen af thoracolumbalovergangen stående efter nogle dage.
…
NOTAT 02.12.05
AFDELING O-2:
Pæn fremgang rygmæssigt.
Har været mobiliseret siden og det er gået fint.
Trepunktskorsettet udleveret.
Skal mobiliseres til stående og evt. gang i dag.
Har let sensibilitetsændring lateralt på højre lår.
Der er hæmatom og overfladiske hudafskrabninger i regionen.
Smertebetinget nedsat kraft ved fleksion i hø. hofte, dybe reflekser naturlige, og der er ikke egentlige pareser.
Jeg mistænker således ikke neurologiske udfald på brudområdet som forklaring på dette.
Der er muligvis indikation for røntgen af bækkenet."

Af samme journal fremgår bl.a.:

"AMBULANT NOTAT 06.02.06
Pt. har haft gener fra begge knæ siden uheldet i november, hvor han kom i klemme i betonblander der satte i gang.
Primært var focus nok mest på skaden omkring hans L1 fraktur og hans lukserede højre hofte.
Han har nu gennem tid bemærket hævelse foran begge knæ, mest udtalt på højre side. Han har mest gener fra venstre knæ, hvor der er fornemmelse af noget der strammer og sætter sig fast omme bagtil i knæet. Føler ikke helt, han kan stole på benet. Der er også gener fra det højre med belastningsrelaterede smerter.
…
AMBULANT NOTAT 27.02.06
Kommer til 3 mdr. kontrol efter udisloceret L1 fraktur, været korsetteret.
Ingen egentlige rygsmerter, men er noget vag i muskulaturen i ryggen efter den lange korsetteringsperiode.
Vil nok have glæde af et genoptræningsforløb.
Jeg vil bede fysioterapeuterne på M. sygehus indk. ham til instruktion i ryg- og maveøvelser."

Klageren blev indlagt til operation af knæet den 4/5 2006, og efterfølgende var han bandageret med Don-Joy-bandage i 6 uger..

Klageren ansøgte om helbredsbetingede ydelser over for selskabet den 22/5 2007. Selskabet afviste ved skrivelse af 27/9 2007 at udbetale helbredsbetingede ydelser med henvisning til, at det ikke fandtes lægeligt dokumenteret, at klagerens generelle erhvervsevne har været varigt nedsat med mindst halvdelen, inden han fyldte 60 år den 4/2 2006.

Ved ansøgning af 11/12 2008 har klageren på ny ansøgt om helbredsbetingede ydelser.

Ved skrivelse af 31/1 2008 afviste selskabet at imødekomme ansøgningen og henviste på ny til, at klageren ikke havde dokumenteret et varigt erhvervsevnetab på mindst halvdelen inden det fyldte 60. år.

Klageren har i skrivelse til selskabet af 5/3 2008 klaget over afgørelsen, idet han bl.a. har anført:

> "Jeg fyldte 60 år den 4. februar 2006, men var jo på det tidspunkt overhovedet ikke færdigbehandlet. Det kan jo ikke passe, at det skal komme mig til skade, at jeg ikke kan få behandlet samtlige skader på en gang. Først gik jeg med korset i 3 måneder for ryggen og først i foråret/sommeren 2006 kunne jeg blive scannet og få opereret mit venstre knæ. Hvilket jeg så har gået til genoptræning med resten af 2006. Det kan aldrig trænes op til, at jeg kan holde til at arbejde. Det er på grundlag af knæets tilstand samt ryggens tilstand, at A. Kommune tildeler mig førtidspension. Jeg har ofte smerter i min ryg, og kan ikke løfte. Jeg har også stadigværk smerter efter kravebenbruddet og smerter i mit knæ. Jeg kan ikke se, at det skal komme mig til skade, at der også er lang ventetid på sygehuset, bl.a. da jeg skulle have foretaget en scanning."

Ved skrivelse til klageren af 14/3 2008 har selskabet fastholdt sin afgørelse.

Over for nævnet har klageren i klage af 26/9 2008 nedlagt følgende påstand:

> "At få udbetalt invalidesum på 100.000, da jeg har mistet mindst halvdelen af min fulde erhvervsevne. Se vedlagte anke."

Til støtte for sin påstand har han i supplerende redegørelse bl.a. anført:

> "Det er på grundlag af knæets tilstand samt ryggens tilstand, at A. Kommune tildeler mig førtidspension. Jeg har ofte smerter i min ryg, og kan ikke løfte. Jeg har også stadigværk smer-

ter efter kravebensbruddet og smerter i mit knæ. Jeg kan ikke se, at det skal komme mig til skade, at der også er lang ventetid på sygehuset, bl.a. da jeg skulle have foretaget en scanning.

Efter Industriens Pensions udsagn skulle man have kunnet konstatere, at jeg aldrig blev fuldt arbejdsdygtig igen, før 4. februar 2006, hvor jeg fyldte 60 år.

Jeg håber, at I vil se på sagen, da jeg mener det er ulogisk at bedømme sagen på denne måde, når jeg kom til skade før jeg var fyldt 60 år."

Selskabet har over for nævnet ved skrivelse af 15/1 2009 fastholdt sin afgørelse og har til støtte herfor bl.a. anført:

"• For at få ret til invalidesum fra industriens Pension er det en betingelse, at erhvervsevnen i forsikringstiden varigt er nedsat med halvdelen i alle erhverv, jf. dagældende forsikringsbetingelser § 8, stk.1. For at få ret til bidragsfritagelse er det en betingelse, at erhvervsvenen i forsikringstiden varigt er nedsat med mindst 2/3 eller mere af den fulde erhvervsevne, jf. dagældende forsikringsbetingelser § 7, stk.1.

…

• 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), jf. dagældende forsikringsbetingelser § 7, stk.1 og 8, stk.1.

…

• Først efter forsikringstidens udløb, i marts 2006, blev der ved MR-scanning fundet skade i S.E.H.s venstre minisk, og han blev først efter forsikringstidens ophør indstillet til operation. Den operation blev foretaget i maj 2006. (Bilag …).

…

• Det bemærkes, at i Industriens Pension skal erhvervsevnetabet være dokumenteret i forsikringstiden, og det vil her sige før 4. februar 2006. Det skal være lægeligt dokumenteret, og det skal være et varigt erhvervsevnetab på mindst 50 % i alle erhverv. Der er med andre ord ikke kun tale om et erhvervsevnetab i det fagspecifikke erhverv, ligesom vi udelukkende lægger vægt på de rent helbredsmæssige forhold.

…

• Arbejdsulykken skete den 29. november 2005. Det var 2 måneder før S.E.H.s dækning ved invaliditet ophørte, fordi han fyldte 60 år. Den 4. februar 2006, da S.E.H.s dækning ved invaliditet bortfaldt, var han midt i et behandlings- og genoptræningsforløb med henblik på bedring af tilstanden, hvilket også senere skete i september 2006. Derfor var S.E.H.s helbredsmæssige tilstand ikke varig, herunder alle behandlingsmuligheder udtømte, da hans forsikringsdækning ophørte 2 måneder efter ulykken, da han fyldte 60 år den 4. februar 2006.

• Skadevirkningsprincippet er reguleret i Industriens Pensions forsikringsbetingelser, jf. dagældende forsikringsbetingelser § 7, stk. 1 og § 8, stk. 1. Industriens Pension benytter således ikke skadeårsagsprincippet, og derfor kan vi ikke tillægge det betydning, at arbejdsulykken skete i forsikringstiden, dvs. inden 4. februar 2006.

• Vi er opmærksomme på, at Arbejdsskadestyrelsen i oktober 2006 har vurderet, at S.E.H. har et erhvervsevnetab svarende til 75 %. Denne afgørelse er revurderet den 22. februar 2007 (Bilag …), hvor stationærtidspunktet fastsættes til den 12. oktober 2006.

…

- Industriens Pension træffer afgørelse om erhvervsevnetab uafhængigt af kommuner og andre instanser som eksempelvis Arbejdsskadestyrelsen. Imidlertid finder vi, at Arbejdsskadestyrelsens og A. Kommunes vurderinger understøtter vores synspunkt om, at det er i september 2006, der er lægelig dokumentation for, at S.E.H. har et varigt erhvervsevnetab."

Af forsikringsbetingelserne fremgår bl.a.:

"**§ 7 Invalidepension og bidragsfritagelse**
Den i pensionsbeviset fastsatte ret til invalidepension og/eller bidragsfritagelse indtræder, når den forsikredes erhvervsevne efter forsikringens ikrafttræden før det fyldte 60. år på grund af sygdom eller ulykkestilfælde skønnes varigt nedsat med 2/3 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.
…
§ 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."

Af medlemspjece fremgår bl.a.:

"**Invalidesum**
Invalidesummen er skattefri og udbetales ved invaliditet, der medfører en varig nedsættelse på mindst 50 % af den fulde erhvervsevne, hvis nedsættelsen skyldes helbredsmæssige årsager.

Nedsættelsen af erhvervsevnen skal være indtrådt efter, at du er blevet medlem af Arbejdsmarkedspensionen og indtil dit fyldte 60. år."

Nævnet udtaler:

Sådan som forsikringsbetingelserne er udformet, er forsikringsbegivenheden det tidspunkt, hvor det er lægeligt dokumenteret, at sikredes erhvervsevne varigt er nedsat med 2/3.

Da dette først er dokumenteret, efter at klageren fyldte 60 år, kan nævnet ikke pålægge selskabet at betale erstatning.

Som følge heraf

b e s t e m m e s :

Klagen kan ikke tages til følge.

J. Hermann