841/10

Den 24. marts 2010 blev i sag nr. 76.741:

xxxx xxxx
xxxxx xxxxx xx xx xxx
xxxx xxxxxxxxx

mod

Forsikrings-Aktieselskabet Alka
Engelholm Alle 1
2630 Taastrup

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstageren, der har ulykkesforsikring i Forsikrings-Aktieselskabet Alka, klager over, at selskabet har afvist at medtage hans skuldergener ved fastsættelse af méngraden efter et anerkendt ulykkestilfælde indtrådt den 22/5 2007.

Selskabet har udbetalt ménerstatning svarende til 5 % under henvisning til Arbejdsskadestyrelsens udtalelse, hvorefter skuldergenerne skyldes forudbestående lidelse.

Den 22/5 2007 gled klageren på badeværelsesgulvet. I sin anmeldelse af 24/5 2007 til selskabet anførte han, at han havde pådraget sig skade på ribben og slået skulder og ben.

Af en ortopædkirurgisk speciallægeerklæring af 11/4 2008 fremgår bl.a.:

"**Tidligere**
1996 impliceret i trafikulykke. Patientens bil rullede angiveligt 8 gange rundt. Ulykken skete i …, hvor patienten opholdt sig. Pådrog sig herved skade på venstre skulder og har siden haft gener herfra. Har gener dgl., dels når han kører bil, dels når han ligger på ryggen f.eks. i en sofa. Kan desuden ikke arbejde med venstre arm med hånden over skulderniveau. For 5 år siden atter skade mod samme skulder, hvor han dog kun var kortvarigt sygemeldt. Venter i øjeblikket på skulderalloplastik.
…
Resume
Nu 58-årig mand, der for 10 mdr. siden faldt under badning i badeværelse og slog lænden og venstre side af brystkasse og venstre skulder. Har siden haft smerter i lænden som nytil-

kommen gene, idet patienten allerede ved ulykkestilfældets indtræffen havde betydelige gener fra venstre skulder på grundlag af 12 år gammel skade.

Objektivt findes meget ringe mobilitet omkring lænderyggen, hvor det normale lændesvaj er helt udrettet. ømhed af nedre lændehvirvler, ingen neurologiske udfaldssymptomer.

Konklusion
Der er god overensstemmelse mellem aktuelle ulykke, den skade patienten pådrog sig og de gener, patienten nu fremsætter. Har pådraget sig akut overbelastnings-vridtraume af lænderyggen. Der er gået 10 mdr. siden ulykken skete, og generne har ikke ændret sig indenfor disse 10 mdr., og tilstanden må således anses for stationær. Dog har patienten ikke modtaget nogen form for fysioterapi, hvilket måske på længere sigt ville kunne reducere generne.

Diagnose
Distorsio columnae lumbalis - forvridning af lænderyg."

Selskabet indbragte herefter sagen for Arbejdsskadestyrelsen. I styrelsens udtalelse af 27/2 2009 hedder det bl.a.:

"**Vurdering**
Méngraden er vurderet til 5 procent.
…
Vi har i samarbejde med vore neurokirurgiske lægekonsulent vurderet, at der er sandsynlige følger efter faldtraumet i form af lænderygsmerter.

Vi har fastsat det varige mén efter et skøn med udgangspunkt i vores vejledende méntabel. Skadens følger fremgår ikke direkte af tabellen, men kan sammenlignes med følgende punkt.

Efter tabellens punkt B.1.3.1 vurderes følger efter forvridninger, diskusprolaps, brud og belastningsskader med lette, daglige rygsmerter uden eller med meget let bevægeindskrænkning, til 5 procent.

Vi vurderer herefter følgerne efter skaden den 22. maj 2007 til en méngrad på skønsmæssigt 5 procent.

Vi er i vores vurdering opmærksomme på, at der har været et efterfølgende behandlingsforløb for så vidt skulderen. Vi har i samarbejde med vores ortopædkirurgiske speciallægekonsulent vurderet, at dette forløb er uden dokumenteret årsagssammenhæng med skaden den 22. maj 2007 og derimod tilskrives forudbestående."

Selskabet har i skrivelse af 23/3 2009 udbetalt ménerstatning svarende til 5 %, men klageren har i klageskema af 20/8 2009 til nævnet krævet, at méngraden forhøjes.

Selskabet har i skrivelse af 14/9 2009 til nævnet redegjort for sagen og sin stillingtagen således:

"Klager har været omfattet af en kollektiv ulykkesforsikring i selskabet siden 1992. Der er løbende gennem årene anmeldt en del skader og i 1997/98 udbetalt for venstres skulder svarende til en méngrad på 20% og i 2003/05 udbetalt for hjerneskade svarende til en méngrad på 8%.

Klager begrunder sit krav om højere erstatning med, at han også ønsker erstatning for skulderen, idet han også slog den i faldet.

Fastsættelsen af méngraden efter et dækningsberettiget ulykkestilfælde, sker som bestemt i betingelsernes punkt 7.2.6. efter Arbejdsskadestyrelsens méntabel, og den praksis der i øvrigt er fastlagt af Arbejdsskadestyrelsen.

Vurderingen foretages af Alka Forsikrings lægekonsulenter på baggrund af sagens lægelige oplysninger. Méngraden fastsættes på baggrund af den medicinske invaliditet som ulykken har medført uden hensyn til skadelidtes erhverv og sociale forhold (herunder fritidsinteresser).

Af forsikringsbetingelsernes afsnit 7.3 fremgår det imidlertid, at både klager og selskabet kan forlange spørgsmålet om méngraden forelagt Arbejdsskadestyrelsen, hvis afgørelse i givet fald er bindende for parterne.

Der er tale om en gyldigt vedtaget bindende voldgiftsbestemmelse, da aftalen er indgået før ændringerne i Voldgiftsloven.

Af speciallægeerklæringen fremgår det, at klagers gener bestod i smerter i lænden, men ingen udstrålende smerter. Objektivt fandtes ringe mobilitet i lænderegionen. Der fandtes overordentlig ringe muskelstyrke, men der var ikke nedsat muskelfylde i benene og muskelfylden var ens på begge ben. Der kunne ikke konstateres neurologiske udfaldssymptomer.

Alle relevante lægelige akter er indgået i Arbejdsskadestyrelsens vurdering, hvorefter det påhviler klager, at godtgøre, at der lægeligt er indtrådt en forværring af helbredstilstanden eller at Arbejdsskadestyrelsen har begået fejl i sagsbehandlingen eller i øvrigt har fejlvurderet oplysningerne.

Forsikringen giver - med henvisning til betingelsernes afsnit 7.2.8. ikke ret til erstatning for en i forvejen bestående lidelse og en sådan kan ikke bevirke, at méngraden fastsættes højere end hvis en sådan ikke havde været til stede.

Afslutningsvis skal det for god ordens skyld bemærkes, at forværring af følgerne af et ulykkestilfælde, der skyldes en tilstedeværende sygdom eller tilfældigt tilstødende sygdom dækkes heller ikke af forsikringen, jfr. betingelsernes afsnit 2.5."

Af forsikringsbetingelserne fremgår bl.a.:

"**7.3. Voldgiftsbestemmelse.**
Ved uenighed om den af Alka fastsatte méngrad kan både den forsikrede og Alka forlange spørgsmålet om méngradens størrelse forelagt for Arbejdsskadestyrelsen. Arbejdsskadestyrelsens afgørelse er bindende for begge parter. Den af parterne der ønsker spørgsmålet om méngradens størrelse forelagt Arbejdsskadestyrelsen betaler gebyret for forelæggelsen. Ændrer Arbejdsskadestyrelsen en af Alka fastsat méngrad til fordel for forsikrede, betales gebyret for forelæggelsen af Alka."

Nævnet udtaler:

Klagerens méngrad er i overensstemmelse med forsikringsaftalens bestemmelse om voldgift endeligt fastsat af Arbejdsskadestyrelsen. Nævnet må derfor afvise sagen, hvorfor

b e s t e m m e s :

Sagen afvises.

Marianne Højgaard Pedersen
formand

udskriften bekræftes

Henning Jønsson