844/10

Den 17. maj 2010 blev i sag nr. 76.789:

xxxxxx xxxxxxx xxxx
xxxxxxxxxx xx
xxxx xxxxxxx x

mod

Kommunernes
Pensionsforsikring A/S
Tuborg Havnevej 14
Boks 824
2900 Hellerup

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

Forsikringstageren, der gennem sit tidligere arbejde har en arbejdsmarkedspensionsordning i Kommunernes Pensionsforsikring A/S, klager over, at selskabet har afvist at udbetale invalideydelser og yde præmiefritagelse i anledning af et anmeldt erhvervsevnetab.

Selskabet har afvist dækning med henvisning til, at klagerens generelle erhvervsevne ikke er nedsat med mindst 2/3 af den fulde erhvervsevne, allerede fordi klageren er i stand til at udnytte sin resterhvervsevne i et flexjob med en effektiv ugentlig arbejdstid på 13½ time.

Den tegnede forsikring giver ret til udbetaling ved tab af erhvervsevne og præmiefritagelse, såfremt den generelle erhvervsevne grundet sygdom eller ulykke bliver nedsat med mindst 2/3 af den fulde erhvervsevne. Arbejdstiden i et flexjob må heller ikke udgøre mere end 1/3 af arbejdstiden i forhold til, før erhvervsevnen blev nedsat.

Klageren, der er født i december 1949, var efter folkeskolens 8. klasse i lære i 2 år som automekaniker, men måtte afbryde denne uddannelse grundet benzineksem. I 1970 blev han udlært som pladesmed. Han fik gennem årene tiltagende vanskeligt ved at kla-

re det tunge arbejde som pladesmed, ligesom han led af giftfeber, og han blev derfor gennem kommunen revalideret til en uddannelse som maskintekniker, som han afsluttede endeligt i 1995. I perioden 1/6 1996 - 31/1 1999 har han arbejdet som maskintekniker i kommunalt regi i beskyttet stilling på fuld tid. Pr. 1/2 1999 ophævedes den beskyttede stilling, og han blev ansat i normeret stilling som måleroperatør/maskintekniker - ligeledes i kommunalt regi. Pr. 1/2 2006 blev den ugentlige arbejdstid nedsat til 30 timer, foreløbig indtil 31/12 2009. Der åbnedes mulighed for genforhandling af aftalen i efteråret 2009.

Klageren har forskellige lidelser, herunder problemer med lejlighedsvise ledsmerter på grund af urinsyregigt, sukkersyge, forhøjet blodtryk, hjertesmerter grundet smalle kranspulsårer, følger efter traume mod højre hånd og følger efter forvridning af højre skulder. Han blev sygemeldt den 31/5 2006 grundet problemer med højre fods storetå, hvor han er blevet opereret flere gange. I henhold til lov om aktiv beskæftigelsesindsats fik han ansættelse en måned som miljøassistent 18 timer om ugen fra 24/5 2007. I kommunalt regi blev han tilbudt flexjob med skånehensyn inden for samme område som hidtil pr. 1/1 2008, idet det ugentlige timetal blev fastsat til 13½ time med 2/3 løntilskud. Det fremgik endvidere af bevillingen, at ansættelsesforholdet ville ophøre ved klagerens fyldte 60. år, men fortsatte dog indtil den 31/12 2009. Baggrunden for, at ansættelsesforholdet ville ophøre ved klagerens fyldte 60. år, fremgik af kommunens journal fra møde den 26/9 2007, hvoraf bl.a. fremgik:

> "Man er fortsat interesseret i at tilbyde et fleksjob på de ca. 13 timer ugentlig [klager] kan klare, arbejdsopgaverne er fortrinsvis telefonbetjening, vejledning og rådgivning af kunderne, lave aftaler med de forskellig og udføre ad. Hoc opgaver dog altid sammen med en anden kollega af sikkerhedsmæssige årsager.
> Det skal dog være en betingelse at jobindholdet er tilfredsstillende for [klager] rent fagligt, men også for stedet som helhed.
> [klager] har jo fået en arbejdsskade og K.K. føler et stort socialt ansvar og en forpligtelse overfor [klager].
>
> **Konklusionen på mødet er at man anerkender at [klagers] arbejdsevne er nedsat med 2/3 del og at han maximalt kan arbejde 13 timer ugentlig fordelt på hver anden arbejdsdag, man vil tilbyde ansættelse i fleksjob dog tidsbegrænset til den dag han fylder 60 år fordi afdelingen alligevel lukker.**"

I Arbejdsskadestyrelsens regi har klageren anmeldt nogle arbejdsskader, første gang i 1990. Sagerne har hver for sig været genoptaget, og ved den seneste afgørelse af 10/3

2009 har styrelsen vedrørende erhvervsevnetabet vurderet, at klageren har lidt et erhvervsevnetab på 50 %.

Over for selskabet har klageren indsendt ansøgning ved erhvervsevnetab den 14/4 2009 og har i skema vedrørende arbejdsvilkår anført, at lønnen i flexjobbet andrager 25.768,98 med 2/3 løntilskud.

Selskabet afviste i skrivelse til klageren af 22/7 2009 at anerkende et generelt erhvervsevnetab på mindst 2/3 med henvisning til, at klageren i sit flexjob havde en faktisk erhvervsevne, der var større end 1/3 af det normale. I skrivelsen har selskabet endvidere anført, at klagerens helbredsmæssige erhvervsevnetab ikke er blevet vurderet, idet den effektive arbejdstid på 13½ time i sig selv betyder, at betingelserne for dækning ikke er opfyldt.

Klageren fandt selskabets afgørelse ukorrekt og har i skrivelse af 29/7 2009 givet udtryk for sin undren over afgørelsen, idet der oppebæres et løntilskud i flexjobbet på 2/3.

Selskabet revurderede sagen og har i skrivelse af 12/8 2009 fastholdt afgørelsen med henvisning til, at klagerens effektive arbejdstid er på 13½ time. Med hensyn til tilskudsgraden henviste selskabet til Højesterets dom af 21/1 2003, idet der heraf kan udledes, at der ikke kan sættes lighedstegn mellem tilskudsgraden i et konkret fleksjob og et generelt erhvervsevnetab.

Over for nævnet har klageren den 1/9 2009 indgivet klage med påstand om, at selskabet bliver pålagt at anerkende, at han har mistet mindst 2/3 af sin generelle erhvervsevne, og foretage udbetaling i overensstemmelse hermed. Til støtte for sin påstand har han henvist til, at et andet selskab har anerkendt et generelt erhvervsevnetab på mindst 2/3.

Selskabet har over for nævnet ved skrivelse af 18/9 2009 fastholdt sin afgørelse og har til støtte herfor bl.a. anført:

"I løbet af sygemeldingsperioden blev forsikrede opereret i den ene storetå, i højre skulder og for mavebrok, men i maj 2007 kunne han påbegynde et afklaringsforløb hos den hidtidige arbejdsgiver. Afprøvningen startede med en fire dages arbejdsuge på i alt 18 timer, hvilket dog var for meget, fordi forsikrede var smerteplaget og træt, blandt andet på grund af dårlig nattesøvn. Derfor blev timetallet justeret til 13,5 time, svarende til tre arbejdsdage.

Efterfølgende er forsikrede den 1. januar 2008 blevet ansat i et tidsbegrænset fleksjob; også ved A. Vandforsyning. Det fremgår af sagsakterne, at ansættelsen ophører omkring det tidspunkt, hvor han fylder 60 år. Dels har han længe ønsket at gå på efterløn som 60-årig, og dels skal hans afdeling alligevel lukke.

Fra arbejdsgiveren har vi fået oplyst, at forsikredes effektive arbejdsindsats i fleksjobbet svarer til 13,5 time om ugen. Resterhvervsevnen overstiger altså 1/3 af et normalt fuldtidsjob. Det betyder i sig selv, at forsikrede ikke har ret til dækning, og det har SAMPENSION ved brev af den 22. juli 2009 meddelt forsikrede.

Sagen er således afgjort alene ud fra de erhvervsmæssige forhold, og SAMPENSION har ikke vurderet det helbredsmæssige erhvervsevnetab.
…
SAMPENSION gør opmærksom på, at den planlagte fratrædelse ikke er begrundet i forsikredes sygdom, men skyldes, at ansættelsen er tidsbegrænset, og at forsikrede i lang tid har haft et ønske om at gå på efterløn.

SAMPENSION vurderer selvstændigt, om forsikrede opfylder vores betingelser for dækning, jf. § 4 B i pensionsregulativet. Det betyder, at vi ikke er bundet af andre selskabers afgørelser eller forpligtet af afgørelser truffet af det offentlige.

Det afgørende for sagen er, at det er dokumenteret, at forsikrede trods sine helbredsgener er i stand til at yde en effektiv arbejdsindsats, der overstiger 1/3 af et normalt fuldtidsjob. Han har altså en resterhvervsevne, der er større end 1/3. Allerede derfor opfylder han ikke SAMPENSIONS betingelser om et varigt erhvervsevnetab på mindst 2/3 i alle erhverv.

SAMPENSION gør følgende gældende:

- For at opnå dækning skal erhvervsevnen være varigt nedsat med mindst 2/3 i alle erhverv, jf. § 4 B i pensionsregulativet.

- Reglerne betyder, at der skal være tale om en lidelse, der i sig selv kan medføre et erhvervsevnetab på 2/3. Desuden skal lidelsen rent faktisk have påvirket erhvervsevnen i et omfang, så forsikrede alene er i stand til at udnytte en resterhvervsevne på 1/3 eller mindre.

- For personer ansat i fleksjob måler SAMPENSION resterhvervsevnen ved at se på den faktiske arbejdsindsats i fleksjobbet.

- Det er dokumenteret, at forsikrede er i stand til at yde en effektiv arbejdsindsats, der svarer til 13,5 time om ugen. Hans resterhvervsevne overstiger dermed 1/3 af et normalt fuldtidsjob.

- Allerede derfor opfylder forsikrede ikke SAMPENSIONS betingelser om et varigt erhvervsevnetab på mindst 2/3 i alle erhverv."

Klageren har afslutningsvis i skrivelse til nævnet af 27/9 2009 anført, at han havde planlagt at gå på efterløn som 62- eller 63-årig, da det kan betale sig at vente et par år, men at han nu kan blive nødt til at gøre det allerede som 60-årig, da arbejdet ophører i henhold til aftalen pr. 1/1 2010.

Selskabet har afslutningsvis i skrivelse til nævnet af 14/10 2009 bl.a. anført, at det konkrete tidspunkt for overgangen til efterløn i klagerens tilfælde er fastsat ud fra, at hans afdeling alligevel skal lukke. Flexjobansættelsen har hele tiden været tidsbegrænset, og fratrædelsen og ophøret af aftalen sker således ikke på grund af helbredsmæssige forhold.

Af forsikringsbetingelserne fremgår bl.a.:

"**§ 4 Pensionsordningens virkemåde**
…
B. Udbetaling/præmiefritagelse ved erhvervsevnetab

Betingelser for udbetaling/præmiefritagelse ved erhvervsevnetab
Medarbejderen opnår ret til udbetaling/præmiefritagelse ved erhvervsevnetab, når:

- den generelle erhvervsevne* er varigt nedsat med 2/3 eller mere af den fulde erhvervsevne, og
- erhvervsevnen i forsikringstiden er nedsat af helbredsmæssige årsager på grund af sygdom eller ulykkestilfælde, som ikke er fremkaldt med forsæt, og
- medarbejderen er fratrådt sin stilling, og
- lønudbetaling er ophørt.

*) Ved den generelle erhvervsevne forstås erhvervsevnen i ethvert erhverv.

For at opnå og fastholde retten til udbetaling/præmiefritagelse må medarbejderen efter fratrædelse ikke have større arbejdsindtægt end 1/3 af den løn, medarbejderen tjente, før erhvervsevnen blev nedsat. Evt. indtægt fra ansættelse i fleksjob, skånejob eller lignende indgår på lige fod med lønindtægt. Endvidere må medarbejderens arbejdstid efter fratrædelse som udgangspunkt heller ikke udgøre mere end 1/3 af arbejdstiden før erhvervsevnen blev nedsat.

Det er KP, der vurderer, om betingelserne for udbetaling og/eller præmiefritagelse er opfyldt. KP er ikke forpligtet til at følge kendelser om førtidspension og tilsvarende afgivet af det offentlige."

Nævnet udtaler:
Det fremgår af forsikringsbetingelserne for pensionsordningen, at der ikke kan opnås udbetaling eller præmiefritagelse, hvis medarbejderens arbejdstid efter fratrædelsen udgør mere end 1/3 af arbejdstiden før erhvervsevnen blev nedsat. Da dette er tilfældet for klagerens vedkommende, kan nævnet allerede af denne grund ikke pålægge selskabet at betale ydelser eller yde præmiefritagelse.

Som følge heraf

b e s t e m m e s :

Klagen kan ikke tages til følge.

Poul Sørensen