845/10

Den 31. maj 2010 blev i sag nr. 76.884:

xxxx xxxxxxxx xxxx
xxxxxxxxxx x
xxxx xxxxxxxxx xx

mod

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

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

Forsikringstageren, der har pensionsforsikringer i Kommunernes Pensionsforsikring A/S, klager over, at selskabet har afvist at yde helbredsbetingede ydelser på den senest oprettede forsikring.

Selskabet har afvist at udbetale ydelser med henvisning til, at der er taget forbehold for forudbestående lidelser, hvorfor den senest tilkomne lidelse ikke alene nedsætter klagerens erhvervsevne i dækningsberettigende grad.

Klageren, der er født i 1962, har to pensionsforsikringer i selskabet. Den første forsikring blev oprettet den 1/7 1997. For denne forsikring gælder, at klageren er berettiget til bl.a. invalidepension samt præmiefritagelse, såfremt erhvervsevnen bliver nedsat med mindst 2/3. Klageren blev pr. 1/12 2004 tilkendt et fleksjob som følge af fibromyalgi. Selskaber anerkendte pr. samme dato, at klagerens erhvervsevne var nedsat i dækningsberettigende grad og udbetalte herefter invalidesum samt invalide- og børnepension.

Klagerens arbejdsgiver i fleksjobbet fortsatte indbetalingerne til selskabet. For arbejdsgiverens fortsatte indbetalinger oprettede selskabet en yderligere forsikring, der var

gældende fra og med tilkendelsestidspunktet den 1/12 2004. Denne forsikring giver ret til invalidepension samt præmiefritagelse, såfremt erhvervsevnen bliver nedsat med mindst 2/3 som følge af lidelser, der er opstået efter optagelsen i ordningen.

Nærværende sag omhandler alene, hvorvidt klageren er berettiget til ydelser fra den senest oprettede forsikring, da klageren modtager fulde ydelser som følge af sit erhvervsevnetab fra forsikringen, der blev oprettet den 1/7 1997.

Det fremgår af sagen, at klageren den 1/12 2004 blev tilkendt fleksjob som følge af fibromyalgi. Den 15/11 2006 blev klageren påkørt bagfra i bil og pådrog sig herved et piskesmæld. Af skadestuejournal fremgår:

> "Impliceret i trafikulykke på motorvej. Under opbremsningen i forbindelse med afkørsel blev pt. påkørt bagfra. Uvist hvor stærkt bilen kørte. Bilen har pådraget sig skade på kofangeren bagpå. Modpartens bil var så skadet, at den ikke kunne køre fra skadestedet. Bilen har ikke snurret rundt.
> Pt. havde sele på, airbag udløstes ikke.
> Mener ikke umiddelbart at være kommet til skade. Har fibromyalgi, som bl.a. viser sig ved smerter i nakke og ryg.
> Pt. mener ikke, at der er nogle ændringer i forhold til det sædvanlige niveau. Begyndende hovedpine."

Af speciallægeepikrise af 21/2 2007 fremgår:

> "Genhenvises for smerter i nakke- og skulder og ve. arm (piskesmældslæsion).
> Tidligere udredt i mit regi for inflammatorisk lidelse, hvilket ikke blev fundet.
> Aktuelt: Den 15.11.06 påkørt bagfra. Umiddelbart chokeret, men ikke egentlige smerter. Efter en uge forværring med smerter ned i ve. tommelfinger. Er vant til smerter, men disse var skarpere/stærkere.
> Gået til fysioterapeut og tingene bliver bedre, især hvad angår smerterne i tommelfingeren, men nakke/skulderen er den samme.
> Socialt: Sekretær på en skole ... Vist nok flex-tid.
> Objektivt:
> Columna cervicalis: Fri rotation. Forarmen kompressionstest positiv og ømhed af nakkefæsterne. Skalenerporten er fri.
> Skulder: Palp. ømhed af den skapulaestabiliserende muskulatur eller rotatorcuff muskulaturen, især m. levator skapulae og m. infraspinatus, hvor palp. udløser de kendte symptomer. Ingen synovit i skulderen. Hawkins test negativ. Ingen palpationsømhed af bicepssenen.
> Albue og hænder: Ingen voldsom ømhed af laterale epicondyl. Extension mod modstand udløser ikke en smerte. Fri rotation i albuen. Ingen synovit. Tinels test negativ. Ingen muskel atrofi.
> Neurologi: Egale dybe reflekser undtagen at bicepsrefleks på ve. side, som er klart afsvækket i forhold til modsatte. Normal sensibilitet.
> Vurdering: Cervikalt rodtryk obs. Spontantid ca. 6 mdr. Der er ikke operations indikation og fys. synes at arbejde godt med sagen. Vi aftaler, at hvis det ikke går godt kommer hun igen om 2-3 mdr."

Klageren sygemeldte sig fra sit fleksjob den 21/3 2007, hvorefter hun ved skrivelse af 29/5 2007 blev afskediget som følge af sygdom med virkning fra 1/9 2007.

Af journal som følge af MR-scanning den 1/8 2007 fremgår:

> "MR-skanning af columna cervicalis viser affladning af den cervikale lordose og let kyfosering midtcervikalt. Der påvises ingen discusprolaps eller central spinalstenose og medulla fremtræder med normal kaliber og signal. Hvirvelcorpora har normal højde og signal. Der ses beskeden højdereduktion af discus forenelig med let discusdegeneration på niveau C5/C6, hvor der også ses let unkovertebral artrose bilat. som resulterer i let foraminal forsnævring.
> På niveau C6/C7 ses moderat højdereduktion af discus forenelig med discusdegeneration, samtidig ses let udtalt unkovertebral artrose som er mest udtalt på ve. side og her resulterer i foraminal forsnævring.
> MRD: discusdegeneration og unkovertebral artrose på niveauerne C5/C6 og C6/C7 se i øvrigt tekst."

Klageren anmeldte den 27/20 2007 til selskabet, at hendes erhvervsevne var nedsat som følge af piskesmældet den 15/11 2006.

Af neurokirurgisk speciallægeerklæring af 9/11 2007 fremgår bl.a.:

> "44-årig kvinde, som den 15. november 2006, var involveret i et trafikuheld.
> Som fører af egen bil blev skadelidte påkørt bagfra, hvorved hun pådrog sig en piskesmældslæsion i nakken.
> Skadelidte udviklede nakkesmerter med udstråling til venstre skulder efter aktuelle uheld. Hun blev derfor vurderet på skadestuen på … Hospital, hvor hun blev undersøgt uden brug af røntgen. Efter endt undersøgelse blev skadelidte hjemsendt.
> Senere i forløbet er der foretaget røntgenundersøgelse af columna cervikalis, som har vist normale forhold, samt MR-skanning af columna cervikalis som har vist diskusdegeneration på niveau C5/6 og C6/7.
> Umiddelbart efter uheldet havde skadelidte enkelte sygedage. Herudover var hun i stand til at passe sit fleksjob frem til marts 2007, hvor hun blev sygemeldt. Efterfølgende er skadelidte fyret fra sit job. Skadelidte har fået fysioterapi siden uheldet, men hun fornemmer ringe effekt af dette.
> Den nuværende tilstand skønnes stationær.
> Skadelidte klager nu over nakkesmerter med udstråling til venstre skulder, smerter og sovende fornemmelser i venstre arm og hånd, hovedpine, samt nedsat hukommelse
> Ved objektiv undersøgelse er der fundet ømhed ved palpation af de midterste cervikale processi spinosi og af enkelte processi spinosi mellem skulderbladene. Der er ømhed af trapeziusmuskulaturen ud over venstre skulderrunding.
> Der er smertebetinget bevægeindskrænkning i columna cervikalis ved bevægelser i alle retninger. Herudover er der fundet normale neurologiske forhold.
> Skadelidte har endvidere fibromyalgi og nedsat funktionsniveau som følge af dette.
> De nuværende symptomer er foreneligt med et cervikalt distorsionstraume, og der skønnes at være årsagssammenhæng mellem uheldet og de beskrevne gener.
> Der er ikke behov for yderligere undersøgelser eller behandlinger.

De nuværende symptomer giver anledning til en forværring af den i forvejen dårlige arbejdsfunktion."

Af lægejournal af 19/12 2007 fra klagerens kommune fremgår:

"45-årig kvinde i flexjob 15 timer ugtl. Med udgangspunkt i diagnosen fibromyalgi stillet i 04 på … Hospital, rheumatologiske afd. Aktuelt søger klienten om FØP begrundet i følger efter piskesmældstraume (trafikuheld 11/06). Der foreligger neurokirurgisk speciallægeerklæring … 11/07, status egen læge … 8/07, journalakter behandlende rheumatologisk speciallæge … 2/07, 5/07, udskrivningsbrev rheumatologisk afd. … Hospital 8/07.
Sammenfattende er der tale om et forløb med udvikling af udtalt funktionel invaliditet efter lavhastighedstraume (påkørsel bagfra 11/06) medførende tiltagende nakkesmerter med udstråling til venstre skulder, ingen effekt af behandling fraset muskulær ømhed og indskrænket bevægelighed i halshvirvelsøjlen, der er ingen objektive fund af væsentlig betydning. Ved røntgen er der konstateret båndskivedegeneration i niveau C-V/VI, C/VUVII, egen læge vurderer, at arbejdsevnen er meget lille. … Hospital tilråder fortsat sund og aktiv levevis, men neurokirurgiske speciallæge anfører,at tilstanden funktionsmæssigt er forværret efter trafikuheldet.

Skøn:
Der er ingen lægefaglig forklaring på det lave funktionsniveau, hvorfor det må bero på en socialfaglig vurdering, hvordan man vil forholde sig til klientens klageudbud og omfattende funktionsindskrænkning.
Sagen er tilstrækkeligt oplyst, således at der næppe vil komme nyt frem ved at rekvirere supplerende udtalelser herunder psykiatrisk speciallægeerklæring (sandsynligvis bliver diagnosen blot vedvarende somatoform tilstand, og så er ingen klogere)."

Af sluterklæring af 20/6 2008 som følge af kommunal erhvervsafklaring fremgår bl.a.:

"[Klager] oplyser, at hun i september 2004 fik konstateret fibromyalgi. Hendes helbredsmæssige problemer startede dog i 1994, hvor diagnosen var ledegigt. I november 2006, blev hun påkørt bagfra i sin bil og pådrog sig et piskesmæld.

[Klager] fortæller, at hun har symptomer som kroniske udbredte smerter, hukommelsesproblemer, hovedpine, koncentrationsbesvær, hurtig udtrætning, problemer i bevægeapparatet, nedsat immunforsvar, søvnforstyrrelser, forøget stressfølsomhed, irritabel tyktarm, tørre slimhinder amt tand- og kæbesmerter. [Klager] forklarer, at hun føler, at hun har en krop som en 80-årig, og at alt dette indebærer en meget ringe livskvalitet.

[Klager] oplyser, at hendes helbredsmæssige tilstand er blevet væsentlig forværret gennem årene. Hun forsøgte først at arbejde sig ud af smerterne og prioriterede sit arbejdsliv meget højt, men er nu kommet til den erkendelse, at hvis hun skal have et tåleligt liv, kan hun ikke blive ved med at tænke 'hvad nu hvis'.

[Klager] forklarer, at hele hendes situation er en stor psykisk belastning for hende. Både selve sygdommen og det at skulle accepterer, at hun ikke kan det samme, som hun kunne tidligere, men også uvisheden om fremtiden påvirker hende psykisk, og hun føler, at alt dette er med til at forværre hendes smertebillede.

[Klager] fortæller, at hun siden august 2007 har været tilknyttet psykolog … med det formål af få bearbejdet ovenstående. [Klager] oplyser, at især accepten af ikke at kunne magte det hun tidligere har kunnet, har været noget de har talt meget om.

[Klager] oplyser, at der ikke findes en behandling mod fibromyalgi, men hun forsøger at holde sig i gang fysisk. [Klager] har blandt andet været tilknyttet et forsøgsprojekt på … Hospital, hvor hun udover fysiske øvelser og behandlinger modtog træning i at kunne mestre egne smerte. Hun går endvidere til varmvandsgymnastik samt afspændingsgymnastik en gang ugentligt. [Klager] forklarer, at hun dog under arbejdsprøvningsforløbet, er blevet nødt til at melde fra overfor disse to ugentlige gymnastiktimer, da hun ikke havde kræfterne til det.
…
[Klager] har været tilknyttet … fra den 7. april 2008 til den 20. juni 2008, hvor hun har deltaget i et samtaleforløb samt et arbejdsprøvningsforløb.

[Klager] er en 45-årig kvinde, som gennem hele sit voksne liv frem til marts 2007 har haft en fast tilknytning til arbejdsmarkedet. [Klager] blev i november 2004 tilkendt fleksjob, og har haft to fleksjob som skolesekretær på henholdsvis 15 timer og 12½ timer ugentligt.

[Klager] har været sygemeldt siden marts 2007 i forbindelse med hendes fibromyalgi samt piskesmæld, som hun pådrog sig i 2006.

[Klager] er gået meget motiveret og samarbejdsvillig ind i arbejdsprøvningsforløbet. Hun har dog på fra starten givet til kende, at hun ikke troede på, at hun vil kunne magte et arbejde fremover og udtrykt frustration over at skulle i arbejdsprøvning. [Klager] har på trods af dette givet udtryk for at have ydet alt, hvad hun formåede under arbejdsprøvningsforløbet.

Arbejdsprøvningen viste, om [Klagers] ressourcer, at hun var mødestabil, havde interesse og engagement for arbejdsområdet samt fungerede socialt godt på arbejdspladsen. [Klager] formåede dog ikke at komme op på de aftalte 15 timer ugentligt, men kom op på en arbejdsuge på cirka 5 timer, og fik under forløbet forværrede smerter og oplevede øget udmatning. Dette på trods af, at der blev taget hensyn til [Klagers] skånebehov, herunder afvekslende arbejdsstillinger, nedsat arbejdstid, pauser efter behov samt ingen tunge løft. Barriererne ligger således i funktionsevnen i erhverv samt i de udtalte helbredsklager.

Det var arbejdsgiver … opfattelse, at [Klager] ikke var en potentiel arbejdskraft, som hun kunne bruge i sin virksomhed, til trods for at hun havde været tilfreds med [Klagers] udførte arbejde. Dette vurderede … med begrundelse i, at [Klager] fremstod meget smerteplaget, havde behov for mange pauser samt havde på 2 timer et effektivitetsniveau under 1 time.

På baggrund af forløbet, herunder samtaler, helbredsmæssige oplysninger og arbejdsprøvningsforløbet, er det … opfattelse, at [Klager] har begrænsninger i arbejdsevnen indenfor ethvert skånehensyntagende erhverv, idet [Klagers] smertebillede samt funktionsindskrænkningen i den konkrete afprøvning var betydelige."

Klageren anførte som følge af partshøring den 3/11 2008:

"Fibromyalgipatienter og jeg har bedst af stabilitet, ro, hvile, aktiv og sund levevis. Her mener man, at man ikke bare må sætte sig i en stol, uden at foretage sig noget, hvilket jeg prøver at undgå ved netop at gøre de ting, der kan medvirke til, at jeg kan have en 'tålelig livskvalitet' - netop motion, gåture og varmtvandsbassintræning. Man tilrådes også at spise sund og varieret kost.

Efter påkørsel i november 2006, hvor jeg på motorvejen til mit arbejde, blev påkørt bagfra og ham der påkørte mig, fik sin bil totalskadet, og jeg pådrog mig piskesmæld - er mange af ovennævnte problemer bare blevet fordoblet i styrke, altså endnu flere smerter i skulder/arm/nakke/hoved. Dette har bestemt været med til at forringe min i for vejende dårlige livskvalitet, således at de mest almindelige ting man laver i en aktiv familie, er blevet endnu større problemer.

Jeg prøvede, at forblive på mit job, ved at bytte rundt på fridage og sygedage, netop fordi jeg gerne ville forblive der. Men i marts 2007 fik jeg besked af fysioterapeut, ergoterapeut og læge, at hvis jeg ikke begyndte at tænke i andre baner end arbejde, ville det komme til at se endnu dårligere ud for mig selv. Derfor sygemeldte jeg mig og det resulterede så i en fyring. Deres vurdering blev bekræftet af … på … Hospital i juni 2007."

Af visitationsrapport af 4/11 2008 fra klagerens kommune fremgår:

"Fik tilkendt fleksjob i 2004 p.g.a. fibromyalgi, og har arbejdet som skolesekretær, først 15 timer ugl, sidenhen ca. 12 timer. Er nu fyret fra fleksjob.
Der har været iværksat arbejdsafklarende foranstaltninger med henblik på vurdering af nyt fleksjob, og borgeren har været tilknyttet …
Blev placeret i ekstern virksomhedspraktik i butik: … fra 9. april - 20. juni 2008. Arbejdstid blev fastsat til 12 timer ugl. Arbejdet bestod i administrative funktioner og ekspedition, herunder bogholderi, opdatere hjemmeside, vedligeholde kundelister m.v. Var glad for at være der, og havde få sygedage, men kom ikke op på de 12 timer ugl. Var samarbejdsvillig i prøveforløbet, men hun kom som anført, ikke op på 15 timer som oprindeligt var planen. Kom maksimalt op på en arbejdsuge på 5 timer og fik under forløbet forværrede smerter og oplevede øget udmatning. Det er samlet set … vurdering, at borgerens arbejdsevne indenfor ethvert skånehensynende erhverv er ubetydelig. Som overbygning på arbejdsevnevurderingen indgår også borgerens smertetærskel og hendes sygdomsopfattelse.
Helbred: Der er som sagt tale om fibromyalgidiagnose, stillet i 2004 og herefter godkendt til fleksjob. Der er så tilkommet piskesmældstraume i november 2006, og sammenfattende er der et forløb med udvikling af udtalt funktionel invaliditet medførende tiltagende nakkesmerter med udstråling til venstre skulder, ingen effekt af behandling fraset muskulær ømhed og indskrænket bevægelighed i halshvirvelsøjlen. Der er ingen objektive fund af betydning. Der foreligger speciallægevurdering, udfærdiget til forsikringsselskabet i november 2007. Her konkluderes at de nye symptomer efter piskesmældslæsionen giver anledning til forværring af den i forvejen dårlige arbejdsfunktion.
Visitationsteamet vurderer at borgerens arbejdsevne nu er på så lavt et niveau, at den nærmest er ophævet. Den seneste arbejdsprøvning har vist en arbejdsevne på 5 timer ugentligt, og det må med baggrund i de senest tilkomne lidelser, (følger efter piskesmældstraume) vurderes at arbejdsevnen yderligere er nedsat af helbredsmæssige årsager."

Klageren blev herefter ved skrivelse af 12/12 2008 tilkendt førtidspension med virkning fra 1/1 2009.

Selskabet anførte i skrivelse af 17/7 2009 til klageren:

"**Afgørelse om dækning ved erhvervsevnetab**
Vi har nu behandlet din ansøgning og må oplyse, at du ikke har ret til dækning fra SAM-PENSION.

Det skyldes, at din erhvervsevne var nedsat med 2/3 i alle erhverv, allerede da du blev optaget i pensionsordningen. Derfor bliver dit erhvervsevnetab omfattet af den generelle begrænsning, som fremgår af din police. Du kan læse mere om begrænsningen i § 6 i pensionsregulativet.

Skulle der senere opstå helt nye sygdomme eller ulykkestilfælde, som i sig selv nedsætter din erhvervsevne med 2/3 i alle erhverv, så kan der være en mulighed for dækning. I det tilfælde skal du kontakte os igen.

Oplysninger til din ansøgning
Vi har haft følgende oplysninger til vurdering:
- Din ansøgning med bilag som følge af erhvervsevnetab
- Sagsakter fra … Kommune
- Sagsakter fra Arbejdsskadestyrelsen

Begrundelse for afgørelsen
Du har søgt om dækning på grund af piskesmæld efter påkørsel bagfra den 15. november 2006.

Af sagen samt af din tidligere sag vedrørende erhvervsevnetab fremgår, at du også har fibromyalgi.

På police nr. ...29 er du tilkendt dækning for erhvervsevnetab fra den 1. december 2004, fordi vi har vurderet, at din erhvervsevne fra denne dato har været nedsat med 2/3 i ethvert erhverv som følge af fibromyalgien.

Din pensionsordning på police nr. …09 blev oprettet den 1. december 2004 i forbindelse med overgang til fleksjob i dit hidtidige ansættelsesforhold. Som tidligere beskrevet var din erhvervsevne som følge af fibromyalgi varigt nedsat med mindst 2/3 i alle erhverv allerede på det tidspunkt.

For pensionsordningen gælder ifølge § 6 i pensionsregulativet: 'Der er ikke ret til udbetaling/præmiefritagelse ved erhvervsevnetab, hvis medarbejderen ved optagelse i pensionsordningen efter KP's vurdering har en erhvervsevne, der ud fra helbredsmæssige kriterier varigt er nedsat med 2/3 eller mere.'

Dit erhvervsevnetab som følge af fibromyalgi er derfor omfattet af den generelle begrænsning i § 6 i pensionsregulativet, hvilket også fremgår af din police.

Af § 6 i pensionsregulativet fremgår endvidere: 'Begrænsningen gælder ikke ved erhvervsevnetab som følge af lidelser, ulykkestilfælde eller lignende, der er opstået efter medarbejderens optagelse i pensionsordningen, hvis dette erhvervsevnetab selvstændigt giver ret til dækning.'

Den 15. november 2006 var du fører af en bil, der blev påkørt bagfra. Ved påkørslen pådrog du dig en piskesmældslæsion

Du blev senest sygemeldt i dit fleksjob den 21. marts 2007. På grund af sygefraværet blev du herefter opsagt til fratræden den 31. august 2007.

Som følge af fibromyalgien og forværringen af dine gener som følge af trafikuheldet er du tilkendt offentlig førtidspension fra den 1. januar 2009.

Af erklæring af 9. november 2007 fra neurokirurg … fremgår, at dine symptomer er forenelige med piskesmældslæsion, at tilstanden skønnes stationær, samt at symptomerne giver anledning til en forværring af den dårlige arbejdsfunktion, der var i forvejen som følge af fibromyalgien.

Du har til kommunen oplyst, at fibromyalgien har medført, at du blandt andet har udbredte kroniske smerter i led og muskler, nedsat muskelstyrke, hovedpine, markant udtrætning, alvorlige søvnproblemer, koncentrationsbesvær, nedsat immunforsvar, svimmelhed, næseblod pga. tørre slimhinder, tand- og kæbesmerter, indre uro - stress, tinnitus og manglende evne til at løfte og bære ting, og at piskesmældet har medført, at du har fået endnu flere smerter i skulder/arm/nakke/hoved.

Sagen har været forelagt vores lægekonsulent.

På baggrund af ovenstående er det samlet set vores vurdering, at piskesmældslæsionen i sig selv ikke har medført, at din erhvervsevne er varigt nedsat med 2/3 i alle erhverv. Den primære årsag til dit aktuelle erhvervsevnetab er fortsat fibromyalgien. Derfor har du ikke ret til dækning."

Klageren anførte i skrivelse af 28/7 2009 til selskabet:

"I begrundelsen for afgørelsen, fremhæver i flere gange, at jeg har fibromyalgi - hvilket jeg også har. Men det er IKKE på grund af fibromyalgi jeg har søgt, det er på grund af det piskesmæld jeg pådrog mig ved påkørsel bagfra d. 15. november 2006 - hvor ham der kørte ind i mig på motorvejen, fik sin bil totalskadet.

Der bliver oplyst at i police nr. …29 er jeg tilkendt dækning for erhvervsevnetab pga. min fibromyalgi, da min erhvervsevne vurderes til at være nedsat med 2/3 i ethvert erhverv.
Her kan jeg så ikke forstå, når I nu fremhæver § 6 som I gør, at da I udbetalte pengene til mig, også bad mig om, at give jer besked såfremt der skulle ske bedring i min helbredssituation, således at I kunne vurdere endnu engang om jeg fortsat var berettiget til dækning fra min pensionsordning. Hvis I allerede på det tidspunkt havde været 100% sikre på, at min erhvervsevne i ethvert fag var VARIGT nedsat med 2/3, hvorfor så det sidste afsnit i brevet fra d. 27. september 2006?

I den nye police nr. …09 fra d. 1. december 2004 er der indført en klausul § 6, der som jeg læser det, betyder at man ikke kan få erhvervsevnetab 2 gange på grund af den samme sygdom, men ved ulykkestilfælde el.lign. der opstår efter optagelsen i pensionsordningen (hvilket denne police er) så kan man godt.

Det er rigtigt at jeg først sygemeldte mig d. 21. marts 2007 efter påkørslen, men det var simpelthen fordi, at jeg var bange for at ryge ud af arbejdsmarked og det var først efter at flere uafhængige sundhedspersonale grupper stærkt havde rådet mig til det, for ellers kunne de ikke svare for følgerne - da jeg siden påkørslen d. 15. november 2006 bare havde fået det være og være.

I skriver også at piskesmældslæsionen i sig selv ikke har medført at min erhvervsevne er varigt nedsat med 2/3 i alle erhverv. Hvor ved I det fra? Men det kan måske være rigtigt, såfremt jeg havde haft en erhvervsevne der var 100%, men som I udmærket er klar over, var der kun ca. 33% tilbage da policen blev tegnet d. 1. december 2004. Men de 33% er nu frataget mig, og derfor er jeg nu pensionist.

I kan/har også selv læse, at neurokirurg … d. 9. november 2007, skriver at de symptomer jeg har, er foreneligt med piskesmæld og at tilstanden skønnes stationær.

Såfremt jeg ikke var blevet påkørt havde jeg højest tænkeligt været på arbejdsmarked endnu, da det altid har betydet rigtigt meget for mig og den situation jeg nu sidder i, var den sidste tænkelige for mig. Hvis jeg havde kunne vælge og mit helbred havde været til det, ville jeg MEGET hellere havde været på arbejdsmarked.

Jeg er også stærkt utilfreds med, at I skriver 'at piskesmældslæsionen i sig selv ikke har medført at min erhvervsevne er varigt nedsat med 2/3 i alle erhverv. Den primære årsag til dit aktuelle erhvervstab er fortsat fibromyalgien. Derfor har du ikke ret til dækning'. Her mener jeg fortsat, at I fokuserer for meget på min fibromyalgi og ikke ser hvad piskesmældet/påkørslen har betydet for mig og den lille rest af erhvervsevne jeg havde tilbage."

Klageren har ved skrivelse af 12/9 2009 over for nævnet nedlagt påstand om, at hendes erhvervsevne er nedsat med mindst 2/3 som følge af piskesmældet. Klageren har til støtte herfor anført:

"• Jeg ønsker at få en retfærdig og færre behandling.
- Hvor der tages udgangspunkt i den konkrete situation og ikke i min fibromyalgi.
- Jeg ønsker også at få medhold i, at Sampension IKKE kan vurdere, at det piskesmæld jeg pådrog mig ved ulykken, kunne gøre mig uarbejdsdygtig i ethvert erhverv 2/3 del selvom, det som de skriver i det sidste brev, skal beregnes ud fra fuldtid og ikke i min restarbejdsevne på ulykkestidspunktet.
- Samt blive tilkendt dækning for erhvervsevnetab, som jeg mener jeg har ret til.
- For som jeg skrev pr. mail af 28. juli 2009, ville Sampension selv have lov at kontakte mig senere, for at stoppe min pension såfremt min fibromyalgi blev bedre og derved gjorde mig arbejdsdygtig igen. Hvorfor dette, hvis de mener, at jeg allerede på daværende tidspunkt ville være uarbejdsdygtig i ethvert erhverv resten af mit liv?
- Jeg forstår heller ikke, hvorfor de igennem snart 2 år, har oplyst mig om, at de indhentede papirer o. lign., hvis de var 100 % sikre på, at det de nu har vurderet er helt i orden. De kunne så have afsluttet min sag for længe siden, de var jo godt klar over, at jeg havde min fibromyalgi allerede da den nye forsikring blev tegnet.
- Jeg har fortsat rigtig mange problemer efter piskesmældet, bl.a. har jeg lige fået lavet en bideskinne pga. smerter i kæbeled, som kan stamme tilbage fra påkørslen. Dengang gjorde jeg også opmærksom på, at der var kommet en klikken i kæben.
- Jeg har haft kontakt til en advokat, som også mener, jeg skal få jer til at kikke nærmere på min sag.

Selskabet har ved skrivelse af 5/10 2009 fastholdt sin afgørelse over for nævnet. Selskabet har til støtte herfor anført:

"Forsikrede skriver i sin klage til ankenævnet, at hun ønsker, at afgørelsen tager udgangspunkt i hendes konkrete situation og ikke i hendes fibromyalgi. Hun oplyser, at hun har mange problemer efter piskesmældet, blandt andet en klikken i kæben. Forsikrede mener ikke, at SAMPENSION kan vurdere, om følgerne efter piskesmældet har medført et selvstændigt erhvervsevnetab på 2/3 i alle erhverv. Endelig er hun uforstående over for, at SAMPENSION ved tilkendelsen fra police nr. …29 har forbeholdt sig retten til senere at undersøge, om der stadig er grundlag for udbetaling, og at SAMPENSION gennem en længe-

re periode har indhentet oplysninger til hendes nye ansøgning, trods det forhold, at hun i forvejen havde fibromyalgi.

SAMPENSION kan oplyse, at vores afgørelse er truffet med udgangspunkt i de konkrete forhold omkring piskesmældslæsionen. Således er vi opmærksomme på, at piskesmældslæsionen har medført en forværring af forsikredes gener. Det bemærkes dog, at andre forhold end piskesmældslæsionen gjorde det vanskeligt for forsikrede at forblive i fleksjobansættelsen, idet hun havde problemer med at omstille sig en omorganisering på arbejdspladsen. Vi bestrider ikke, at piskesmældslæsionen har givet anledning til en forværring af erhvervsevnen, men vi vurderer ikke, at den har medført et selvstændigt erhvervsevnetab svarende til 2/3 af en fuld erhvervsevne. Afgørelsen er baseret på beskrivelserne i sagens akter, herunder speciallægeerklæringen fra november 2007 og forsikredes eget høringssvar i den offentlige pensionssag, hvor der oplyses, at lidelsen fibromyalgi fortsat er den altovervejende årsag til den nedsatte erhvervsevne.

Selvom forsikrede allerede havde et erhvervsevnetab på 2/3, da den nye ordning blev tegnet, er det muligt at opnå dækning for erhvervsevnetab for eventuelle nye lidelser, hvis de medfører et selvstændigt dækningsberettiget erhvervsevnetab. SAMPENSIONS forhåndskendskab til forsikredes fibromyalgi var derfor ikke i sig selv nok til, at vi kunne afgøre sagen. Derfor har vi igennem en periode indhentet diverse nødvendige papirer til vores vurdering af, om piskesmældslæsionen i sig selv har medført et dækningsberettiget erhvervsevnetab.

At vi ved tilkendelsen af dækning fra police nr. …29 har forbeholdt os retten til senere at undersøge, om der fortsat er grundlag for udbetaling, er ikke udtryk for tvivl om, hvorvidt forsikredes erhvervsevne er varigt nedsat med 2/3 i alle erhverv allerede på grund af hendes fibromyalgi. SAMPENSION ville slet ikke have tilkendt dækning, hvis vi havde vurderet, at det ikke var tilfældet. Vores orientering til forsikrede om en eventuel senere undersøgelse af hendes fortsatte ret til udbetaling er derfor alene et spørgsmål om, at erhvervsevnen måske kan forbedres, hvis der fx i fremtiden opstår nye behandlingsmuligheder. Dette er forsikrede orienteret om i vores klagesvar af den 24. august 2009.

I forhold til spørgsmålet om SAMPENSIONS vurdering af et fornyet erhvervsevnetab hos en kunde, der i forvejen har nedsat erhvervsevne, henvises i øvrigt til kendelse nr. 71.411.

SAMPENSION gør følgende gældende:

- Forsikrede har fået tilkendt dækning som følge af erhvervsevnetab fra SAMPENSION med udgangspunkt i lidelsen fibromyalgi pr. 1. december 2004, jf. § 6 i pensionsregulativet for police …29

  Hun var på det tidspunkt ansat i et fleksjob.

- For arbejdsgiverens fortsatte indbetalinger er der fra samme tidspunkt oprettet en ny police nr. …09

- Police nr. 09 er omfattet af en generel begrænsning, jf. policen og § 6 i det tilhørende regulativ.

- Den generelle begrænsning betyder, at forsikrede ikke kan opnå dækning for erhvervsevnetab, når erhvervsevnen allerede ved optagelsen er nedsat med 2/3 i alle erhverv.

Begrænsningen gælder dog ikke, hvis der opstår nye lidelser, som i sig selv medfører et erhvervsevnetab på 2/3 af en fuld erhvervsevne.

- Forsikrede har efter optagelsen, den 15. november 2006, været udsat for et trafikuheld, der medførte en piskesmældslæsion.

- Piskesmældslæsionen har nok forværret forsikredes erhvervsevne, men vi vurderer ikke, at den i sig selv har medført et erhvervsevnetab svarende til 2/3 af en fuld erhvervsevne. Det stemmer i øvrigt overens med forsikredes egen beskrivelse i høringssvaret i den offentlige pensionssag.

- Forsikredes erhvervsevnetab bliver derfor omfattet af den generelle begrænsning.

- Det betyder, at forsikrede ikke kan opnå dækning for erhvervsevnetab fra sin nye pensionsordning, police nr. …09

- Den allerede tilkendte invalidepension og børnepension fra police …29 er ikke berørt af afgørelsen."

Af pensionsregulativet for pensionsforsikringen, der blev oprettet den 1/12 2004 fremgår bl.a.:

"Der er ikke ret til udbetaling/præmiefritagelse ved erhvervsevnetab, udbetaling ved kritisk sygdom eller udbetaling ved død, hvis medarbejderen ved optagelse i pensionsordningen efter KP's vurdering har en erhvervsevne, der ud fra helbredsmæssige kriterier varigt er nedsat med 2/3 eller mere.
Begrænsningen gælder ikke ved erhvervsevnetab, ved kritisk sygdom eller ved død som følge af lidelser, ulykkestilfælde eller lignende, der er opstået efter medarbejderens optagelse i pensionsordningen. De lidelser mv., der er opstået efter medarbejderens optagelse i pensionsordningen, må hverken direkte eller indirekte have nogen sammenhæng med det erhvervsevnetab, som medarbejderen havde ved optagelse i pensionsordningen."

Nævnet udtaler:

Efter sin gennemgang af sagen finder nævnet, at det ikke af klageren er sandsynliggjort, at hendes erhvervsevne er nedsat med mindst 2/3, når fibromyalgien ikke medtages i vurderingen.

12. 76.884

Som følge heraf

b e s t e m m e s :

Klagen kan ikke tages til følge.

J. Hermann