851/10

Den 20. september 2010 blev i sag nr. 77.301:

xxxxxxxx xxxxxxx
xxxxxxxxx x x
xxxx xxxxxxx

mod

TrygVesta Forsikring A/S
Klausdalsbrovej 601
2750 Ballerup

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstageren, der har privat ulykkesforsikring i TrygVesta Forsikring A/S, klager ved sin advokat over størrelsen af den erstatning, selskabet har udbetalt i forbindelse med en arbejdsulykke den 21/9 2001.

Selskabet har henholdt sig til Arbejdsskadestyrelsens udtalelse af 24/7 2003 og Den Sociale Ankestyrelses afgørelse af 29/3 2004, hvorefter méngraden er blevet fastsat til 5 %, idet styrelserne har vurderet, at der ikke er årsagssammenhæng mellem klagerens nuværende gener i venstre skulder og ulykkestilfældet den 21/9 2001.

Det fremgår af klagerens skadeanmeldelse af 11/11 2001, at han er trådt forkert på en totrins trappestige, hvorved han har pådraget sig brud på højre arm og har forstuvet højre og venstre arm.

Af lægeerklæringen udfærdiget den 14/2 2002, der blev udfærdiget på foranledning af anmeldelsen, fremgår bl.a.:

> "Pgl. har ikke været i behandling hos egen læge. Ved UT fandtes kompliceret brud af øverste ende af højre spoleben, samt forstuvning af hø/ve håndled.
> …
> **Skadelidtes nuværende tilstand:**
>
> Mange smerter fra højre og venstre håndled og 15 cm op ad underarme.

Strækkedefekt ca. 20 grader i højre albueled. Fornemmelse af nedsat kraft i højre underarm.
…
Ved efterfølgende ambulante kontroller er der fundet traumatisk læsion af bindevævsstrukturen i højre underarm.
…
Såfremt skadelidtes tilstand iøvrigt giver anledning til bemærkninger, bedes disse anført.

Højre skulder :
Smerter ved bevægelse til yderstilling og når OE løftes til over horisontal - niveau."

Da ulykken var sket i forbindelse med klagerens arbejde, blev skaden anmeldt til Arbejdsskadestyrelsen.

Arbejdsskadestyrelsen foranledigede klageren undersøgt af speciallæge i ortopædkirurgi, der i erklæring af 18/11 2002 bl.a. har anført:

"Objektivt:
…
Col.cerv. bevæges normalt i alle retninger, ingen smerter i yderstillingerne.
Der er ingen myoser i skulderågsmuskulaturen.
Skuldre: bevæges normalt både udad og fremad/opad.
Begge arme holdes i korsstand også under belastning, negativ impignement.
Der er 10 gr. nedsat strækkeevne i hø. albue i forhold til ve., normal flektion, når nakke og lænd.
Pronation/supination egalt og normalt.
Der er normal egal omfang ved måling på begge overarme.
1 cm større omfang af hø. underarmsmuskulatur i forhold til ve. Pt. er jo hø. håndet. Størrelsesforskellen så stor, at forskellen kan ses. Håndled: dorsalflektionen på ve. side 80 gr. mod kun 45 gr. på hø. Volarflektion på hø. håndled 25 gr. mod ve. 45 gr.
Der er normale konturer at se på hø. håndled. Der er normal bevægelighed i alle fingre, normal sensibilitet overalt.
Ved pronation/supination kan høres og føles klik i hø. håndled uden at det kan sikkert lokaliseres, om det er radio/carpalt el. sv.t. discus triangularis. Der er ikke sikker palpationsømhed.

Konklusion:
...
Der er en beskeden ekstensionsdefekt i hø. albue, der giver beskedne gener, men en ret betydelig nedsat bevægelighed i hø. håndled med væsentlige gener i håndleddet.
Da tilstanden er betydelig generende for pt., ikke mindst arbejdsmæssigt, vil vi forespørge en håndkirurgisk afdeling om en plausibel årsag."

Af det lægelige journalmateriale fremgik fra sygehusets journal af 9/5 2003 bl.a:

"Ort. kir. amb.
Pt. henvist fra egen læge med ve.-sidige skuldersmerter.

> Pt. har tidl. været udsat for en ulykke med skade på højre albue og begge håndled. Har efterfølgende i sit arbejde som tømrer, store kvaler med seqv. efter disse skader. Pt. fortæller at der fra November md. er tilkommet smerteproblematik fra venstre skulderled. Ingen forudgående traumer. Smerterne har været så stærke, at pt. har opsøgt …, hvor man har blokadebehandlet ham på mistanke om impingement/ bicepssenetendinit."

Af sygehusets journal af 11/8 2003 fremgik bl.a.:

> "ort.kir.amb.
> Pt. møder til svar på mr-skanning. Denne viser følger efter subtotal supraspinatussene-ruptur, ansamling subakromielt samt forandringer forenelig med anterio superior labrumlæsion.
> Pt. gener er uændret, muligvis let forværret. Pt. har svært ved at passe sit arbejde som tømrer. Der er indikation for ve.sidig skulderartroskopi formentlig med subakromiel dekompression evt. labrumfiksation.
> Pt. orienteres om indgrebet og indforstået hermed. Indgrebet skal foregå."

Arbejdsskadestyrelsen traf afgørelse i sagen den 24/7 2003, idet ménet grundet ulykken den 21/9 2001 fastsattes til 5 %.

Klageren var utilfreds med afgørelsen og indsendte yderligere lægeligt materiale vedrørende skulderproblematikken. Styrelsen revurderede herefter sagen og har i afgørelse af 11/9 2003 fastholdt sin afgørelse, idet det bl.a. om skuldergenerne er anført:

> "Vi vurderer ikke, at klagen kan begrunde en ændret afgørelse. Vi har herved lagt vægt på, at der i sagens øvrige lægelige akter ikke er oplysninger om en skulderskade eller gener fra skulderen. Vi anser det derfor ikke sandsynliggjort at den påviste skade kan henregnes til ulykken.
>
> Vi sender derfor klagen og sagens akter til Den Sociale Ankestyrelse."

Klagerens advokat har over for Den Sociale Ankestyrelse nedlagt påstand om, at rotator-cuff skaden i venstre skulder kan henføres til arbejdsulykken i 2001 og har i skrivelse til Ankestyrelsen af 4/2 2004 krævet, at sagen hjemvises til Arbejdsskadestyrelsen, idet skulderlæsionen havde påført klageren yderligere varigt mén samt et ikke uvæsentligt erhvervsevnetab.

Den Sociale Ankestyrelse traf afgørelse den 29/3 2004, hvorefter Arbejdsskadestyrelsens fastsættelse af et mén på 5 % blev fastholdt, ligesom der heller ikke var grundlag for erstatning for tab af erhvervsevne grundet arbejdsulykken. Af begrundelsen fra rekursinstansen fremgår bl.a.:

> "Ved den objektive undersøgelse er der fundet vedvarende smerteklager fra højre håndled, hvor der objektivt findes nogen ømhed og hævelse samt nedsat bevægelighed. Fra højre albue er der ingen subjektive gener, men let nedsat bevægelighed.
>
> Det fremgår af sagens akter, at De har genoptaget Deres arbejde. De må dog lade visse tunge ting foretages af andre medarbejdere.
>
> Følgerne af skaden er ikke direkte omfattet af méntabellen. Vi har derfor skønsmæssigt fastsat méngraden til 5 procent.
>
> Vi har lagt vægt på, at der efter den objektive undersøgelse er konstateret let nedsat bevægelighed i højre albue, men at De ikke har gener herfra. Der er endvidere beskrevet moderate gener fra højre håndled med nedsat bevægelighed, men ellers normale forhold."

Selskabet udbetalte en erstatning svarende til 5 % i overensstemmelse med Arbejdsskadestyrelsens og Ankestyrelsens afgørelser, hvilket blev meddelt klageren den 27/5 2004.

Klagerens advokat har efterfølgende anmodet om genoptagelse af sagen hos Arbejdsskadestyrelsen, hvilket er blevet afvist ved styrelsens skrivelse til selskabet af 18/4 2005. I styrelsens begrundelse er det bl.a. anført:

> "De har oplyst, at Deres nuværende helbredsmæssige tilstand er forværret, da De har gennemgået to operationer i venstre skulder med en tilstødende infektion i skulderen og De er derfor fortsat sygemeldt og modtager sygedagpenge.
>
> Deres varige mén blev ved afgørelse af 30. marts 2004 fra Den Sociale Ankestyrelse fastsat til 5 procent for let nedsat bevægelighed i højre albue uden gener samt moderate gener fra højre håndled med nedsat bevægelighed. Ved samme afgørelse fastslog Den Sociale Ankestyrelse, at Deres gener fra venstre skulder ikke var relateret til den anerkendte ulykke.
>
> Vi har lagt vægt på, at der ikke er dokumenteret ændringer i forhold til grundlaget for vores tidligere afgørelse, der med overvejende sandsynlighed kan begrunde en højere erstatning. Der er herved lagt særlig vægt på, at forværring i Deres helbredstilstand ses at være generne fra venstre skulder og da disse ikke kan relateres til ulykken den 21. september 2001, ses der ikke at være tale om en væsentlig ændring af Deres samlede forhold, der kan tilskrives arbejdsskaden."

Ved skrivelse af 18/5 2008 til Arbejdsskadestyrelsen har klageren på ny anmodet om genoptagelse i sagen.

Arbejdsskadestyrelsen fastholdt den tidligere afgørelse, hvilket blev meddelt ved skrivelse af 3/8 2009, idet styrelsen i begrundelsen igen har henvist til, at generne fra ven-

stre skulder ikke er forårsaget af arbejdsskaden, hvorfor méngraden på 5 % blev fastholdt.

Over for nævnet har klageren indsendt klage den 14/11 2009 med påstand om, at selskabet bliver pålagt at udbetale yderligere erstatning og har til støtte herfor anført:

> "Ulykkestilfælde 21-09-2001 blev umiddelbart efter meldt til min ulykkesforsikring police …
> Ulykkesforsikring har ikke taget stilling til méngrad fordi de siger der ikke er tale om en arbejdsskade.
> Jeg mener når der er tale om en privat forsikring har det ikke noget med arbejdsskadestyrelsen at gøre.
> Derfor mener jeg at jeg er berigtiget til en erstatning fra min ulykkeforsikring."

Selskabet har over for nævnet ved skrivelse af 4/1 2010 fastholdt sin afgørelse og har til støtte herfor bl.a. anført:

> "Efter at have gennemgået sagen på ny, må vi fastholde en méngrad på 5 %, som er begrundet i nedsat bevægelighed i venstre håndled efter ulykkestilfældet den 21. september 2001. Vi må således fortsat afvise en årsagssammenhæng mellem vores kundes gener i den venstre skulder og ulykkestilfældet den 21. september 2001.
>
> Vi gør opmærksom på, at det er vores kunde, der har bevisbyrden for, at der er sket en forværring, som giver grundlag for en højere méngrad end 5 %, samt at der er årsagssammenhæng mellem generne og uheldet. I den forbindelse bemærkes det, at Arbejdsskadestyrelsen i udtalelse af 24. juli 2003 fastsatte méngraden til 5 %, samt at Den Sociale Ankestyrelse i afgørelse af 29. marts 2004 vurderede, at der ikke var grundlag for godtgørelse for varigt mén på mere end 5 %.
>
> Vi er enige i Arbejdsskadestyrelsens og Den Sociale Ankestyrelses vurdering af skadens omfang og følger efter ulykkestilfældet den 21. september 2001. Det kan endvidere oplyses, at Arbejdsskadestyrelsen den 3. august 2009 har fastholdt, at méngraden fortsat er 5 %.
>
> Kundens advokat har klaget over afgørelse til Ankestyrelsen, som i øjeblikket, så vidt vi er orienteret, behandler sagen.
>
> Hvis Arbejdsskadestyrelsen og Ankestyrelsen fortsat vurderer, at der ikke er årsagssammenhæng mellem kundens nuværende gener i venstre skulder og arbejdsskaden den 21. september 2001, vil vi også fortsat fastholde, at méngraden er 5 %, som er i tråd med vores lægelige vurdering i sagen.
>
> Hvis Ankestyrelsen kommer frem til et andet resultat, gennemgår vi naturligvis sagen på ny."

Klagerens advokat har efterfølgende i skrivelse af 3/2 2010 henledt opmærksomheden på, at klageren den 29/9 2004 var udsat for endnu en arbejdsskade, idet en jordloppe faldt ned i et hul, hvilket afstedkom en forvridning af begge klagerens skuldre. Det var advokatens opfattelse, at selskabet ikke havde forstået, at der var tale om to skader.

Afslutningsvis har selskabet hertil i skrivelse til nævnet af 11/2 2010 anført:

> "Af bilag fremgår, at Advokat Erling Pedersen mener, at vi næppe skulle være klar over, at der er tale om to skader. Delte er vi fuldt ud opmærksomme på. Skaden den 29. september 2004 er imidlertid afsluttet og der er udbetalt 10 % i méngodtgørelse.
>
> Den aktuelle sag vedrører derfor kun skaden sket den 21. september 2001.
>
> Vi har derfor ikke yderligere bemærkninger til det fremsendte."

Nævnet udtaler:

Nævnet bemærker, at Arbejdsskadestyrelsen den 24/7 2003 har vurderet méngraden efter ulykkestilfældet den 13/12 2000 til 5 %, og at Ankestyrelsen har fastholdt denne afgørelse den 29/3 2004. Arbejdsskadestyrelsen har genoptaget sagen og har senest den 3/8 2009 fastholdt afgørelsen. Denne afgørelse er herefter indbragt for Ankestyrelsen, som endnu ikke har truffet afgørelse.

Selskabet har anerkendt og udbetalt erstatning i overensstemmelse med Arbejdsskadestyrelsens vurdering. Nævnet har ikke grundlag for at tilsidesætte denne vurdering.

Som følge heraf

b e s t e m m e s :

Klagen kan ikke tages til følge.

Poul Sørensen