917/13

Den 27. maj 2013 blev i sag nr. 83.688:

xxxx xxxxxx xxxxxx
xxxxxxxxxx x
xxxx xxxxxxx

mod

Tryg Forsikring A/S
Klausdalsbrovej 601
2750 Ballerup

afsagt

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstageren har ulykkesforsikring i Tryg Forsikring A/S. Han klager over, at selskabet har afvist at anerkende, at et anmeldt ulykkestilfælde er dækket af forsikringen.

Selskabet har afvist at yde dækning med henvisning til, at klageren ikke har været udsat for et ulykkestilfælde i forsikringsbetingelsernes forstand.

Det fremgår af sagen, at klageren er utilfreds med resultatet af en operation i skulderen.

Klageren anmeldte ved skadeanmeldelse af 14/3 2012, at han efter en operation af højre skulder var blevet invalid. Af skadeanmeldelsen fremgår bl.a.:

> "Giv en beskrivelse af, hvordan skaden er sket:
>
> min egen læge henviste mig til ..., sygehus, da jeg havde problemer med skulderen. jeg blev først opereret med kikkertoperation, som ikke lykkes, og derefter opereret igen og der blev isat en skulderprotese, (inden operationen spurgte jeg lægen om han havde nogen erfaringer, hvortil han svarede, ja,ja jeg har lavet mange, men min operation havde han aldrig lavet før, så jeg spurgte selvfølgelig om det blev godt hvortil han igen svarede ja ja .men kan kun sige at jeg lige siden operation har haft ulidelige smerter, og kan slet ikke ligge på den side, og heller ikke løfte armen. Jeg er blevet undersøgt af flere læger, som også har taget billeder af skulderen, og de siger at den ikke sidder rigtigt, og der er slet ikke plads til at musklen kan være der, og de siger at hvis den skal opereres om, er det en meget kompliceret operation, og der er heller ingen garanti for at det hjælper. Jeg er simpelthen så ked af de mange smerter daglig, og jeg kan kun sige at jeg er blevet opereret til invalid."

Selskabet indhentede til brug for sin vurdering en række lægelige oplysninger og afviste på denne baggrund at yde dækning med henvisning til, at den anmeldte hændelse ikke

opfyldte forsikringsbetingelsernes ulykkesdefinition. Selskabet lagde endvidere vægt på, at der var konstateret slidgigt i skulderen.

Af journal fra hospitalet fremgår bl.a.:

"**16.06.2010 09:50 BES ORTOP/EDICIR.AMB., NFS Journaloptagelse LÆGE**

Tiltagende bevægeindskrænkning i begge skuldre, værst på højre skulder. Pt. kan mærke et knæk, som om skulderen skulle sættes på plads efter han abducerer eller adducerer.
Ingen tegn på impingement. Ingen smerter i skulderen, men det knaser og skurrer i skulderen.
Rtg. viser tydelige tegn på begyndende artroseforandringer og acromion er type 3, den danner en lille eksostose, som rammer overarmsknoglen, og det er den, der giver den følelse.

Plan:
Skrives op til akromioplastik højre skulder. Derudover har han en ACledsartrose, som jeg har forklaret ham grundigt om, og der kan vi foretage en åben resektion af laterale 1 cm af klaviklen.
Vil også gerne have lavet venstre side, og det kan vi gøre ca. 3 mdr. efter, at vi har opereret højre side.
...
09.09.2010 11:30 BES ORTOPÆDKIR. AMB., NFS Ambulant Notat LÆGE
Pt. kommer til amb. kontrol, idet der er planlagt artroskopi den 29.09.10. Pt. døjer med bevægeindskrænkning af både ve. og hø. skulder. Der er til start planlagt operation af den hø. side. Pt. angiver, at det bliver værre og værre med tiden.
...
28.09.2010 11:45 BES ORTOPÆDKIR. A B. DAGKIR., NFS Operation LÆGE
Sammedasgkirurgisk afsnit.
...

I		GA
gøres	NBH51	artroskopisk AC-ledsresektion højre skulder.

Posterior adgang i soft spot. En del synovitis humeroskapularleddet. Også en del degenerative forandringer. Slidgigten er så omfattende, at der er en del blottet knogle på caput humeri. Bruskforholdene er lige så ringe i glenoideum. Labrum er degenerativ, men der er ingen læsioner.
Bicepssenen intakt. Der er lidt flosseri ved tilhæftningen, som shaves, men ingen læsioner. Supraspinatussenen er intakt. Der foretages partiel synovektomi, hvorefter der fjernes så meget som muligt af synovia.
Herefter føres skopet subakromialt, hvor der er bursit samt tydelige tegn på AC-ledsartrose med eksostosedannelse. Bursaen fjernes med shaveren, og der foretages AC-ledsresektion, hvorefter der opnås pæne pladsforhold til sidst.
...
03.11.2010 10:25 SES ORTOPÆDKIR. AMB., NFS Ambulant Notat LÆGE

Har stadigvæk smerter i højre skulder og det er forståeligt, fordi efter en akromioplastik og AC-leds resektion på en pt. som har en stræke artroseforandringer glenohumeralt, kan smerterne godt blive værre.
...
01.12.2010 11:39 NOT NFS ORTOPÆDKIRURGISKAFD. Anamnese (fortsat)

3. 83.688

Har i længere tid døjet med smerter i begge skuldre. Rtg viser artrose. Fik foretaget hø akromiplastik og AC-ledsresektion 28/9-10. Nu fortsat bevægelsesindskrænkning og smerter
...
02.12.2010 10:00 BES ORTOPÆDKIR. SENGEAFS. 330, NFS Operation LÆGE

I		generel anæstesi
foretages	NBB02	indsættelse af ucementeret delprotese i humeroskapulærled distale komponent (Copeland-protese), højre

Ca. 10 cm deltopektoral adgang. Stump dissektion mellem deltoideus og pectoralis major. Bicepssenen identificeres. Det skal bemærkes, at der er en del artrose af hele proksimale humerus, og der er en del osteofytdannelser, især svarende til tuberculum minor og major. Det skal også bemærkes, at der er en stor degenerativ afrivning af supraspinatussenen fra tuberculum major. Herefter afskæres den yderste halvdel af subscapularis og caput lukseres. Der er pænt overblik. 1 K-tråd centralt i caput humeri og der køres med fræseren, str. 4 i første omgang pga. osteofytterne og uregelmæssigheder i caput, herefter str. 3. Der foretages borehuller svarende til caput humeri, og der ibankes str. 3 Copeland-protese.
Derefter 1 anker i sulcus efter man har lavet biceps-tenotomi. 3 suturer i rotator cuff'en, hvor yderste del af subsacpularis reinsereres og herefter opfriskes tilhæftningen af supraspinatussenen og svarende til proksimale humerus laves der 3 borehuller, hvorigennem den sys fast med 3 osteosuturer.
Protesen testes og skønnes at være stabil.
Der er også stor osteofyt på undersiden af acromion, og denne fjernes.
Hæmostase sikres.
...
03.08.2012 10:40 B LÆGE TA53Q2 Indl. vurdering

75 årig mand ses til vurdering af hø.skulder efter indsættelse af reservesing protese på ... sygehus dec. 2010.
...
Konklusion
mekanisk komplikation efter indsættelse af reservesing
hemialloplastik, således er der tegn til at rotator cuff ruptur med svær bevægeinsuff.
Der er 3 mdr. forud for opr. beskrevet intakt rotator cuff og pt. har på sin ve. skulder stort set normal bevægelighed.
Pt. har anmeldt sagen til Patientforsikringen."

Klageren var utilfreds med selskabets afgørelse og anførte i flere mails til selskabet, at der var tale om en fejloperation, og at skulderprotesen sad for højt, hvilket havde medført konstante smerter.

Af klageskemaet, der er modtaget af nævnet den 4/12 2012, fremgår bl.a.:

"1. Sagsfremstilling, kort redegørelse for sagen. …
Har ulykkesforsikring, stk. 1. Jeg er overbevist om at jeg efter operation no. 2 er blevet påført en skade uden min vilje, og er tilset af 4 overlæger på 3 forskellige sygehuse, som siger det samme, at skulderprotesen ikke sidder rigtigt og musklen er væk.
Det må virkelig være en ulykke der er overgået mig. Kan ikke mere bruge min arm og har daglige smerter. Ulykken er sket uden min vilje, under operation.

2. Hvad vil De konkret opnå hos selskabet? …
I kan ikke give mig en ny skulder, men jeg forventer i allerhøjeste grad et betragteligt beløb, eftersom jeg ikke mere kan bruge højre arm, og erstatning for svie og smerte."

Selskabet har i brev af 24/1 2013 til nævnet bl.a. anført:

"**Vurdering**
Efter at have modtaget klagen gennem ankenævnet, har vi på ny gennemgået sagen i samråd med vores lægekonsulenter.

Der er tale om en kunde som har fået foretaget en pladsskabende operation. Under operationen konstateres svær slidgigt. Da kunden stadig har smerter efter første operation udføres et nyt indgreb i form af alloplastik. Senere viser det sig at rotatorcuffen mangler og en udskiftning af protesetype bliver aktuel. Der er bestemt tale om to operationer som bestemt ikke har givet kunden det ønskede resultat. Dette er desværre ikke usædvanligt ved denne slags skulderoperationer.

Ud fra de foreliggende lægelige oplysninger, er det ikke godtgjort, at der er sket noget i forbindelse med operationen af skulderen som gør at ulykkesdefinitionen i forsikringsbetingelserne er opfyldt, udover at generne i skulderen desværre er blevet forværret.

For at der kan være tale om et dækningsberettiget ulykkestilfælde som opfylder ulykkesdefinitionen i forsikringsbetingelserne, skal der være tale om en meget sjælden komplikation og et usædvanligt forløb under operationen. Det er vores vurdering, at dette ikke har været tilfældet i denne sag.

Nogle gange får operationer desværre ikke den ønskede effekt i form af færre gener. Nogle gange forværrer operation faktisk forudbestående gener hos patienten.

Det er fortsat vores vurdering, at der ikke er tale om et dækningsberettiget ulykkestilfælde i henhold til definitionen i forsikringsbetingelserne og vi må derfor fastholde at skaden ikke er dækket på kundens ulykkesforsikring.

I den forbindelse skal henvises til ankenævnskendelse nr. 48.181, nr. 53.517, 61.372 samt nr. 64.374 hvor lignede forhold gjorde sig gældende.

Slutteligt skal i øvrigt bemærkes, at selvom der var tale om et dækningsberettiget ulykkestilfælde, dækker forsikringen ikke de før operationen bestående gener i skulderen, hvilket fremgår af forsikringsbetingelsernes stk. 2.1 samt stk. 2.3. Det skal med andre ord dokumenteres, at der er et varigt mén på 5% eller derover som følge af et dækningsberettiget ulykkestilfælde for at der kan udbetales erstatning.

Ligeledes skal vi for god ordens skyld gøre opmærksom på, at kunden har mulighed for at få sagen forelagt for Patientforsikringen. Selvom der tilkendes erstatning gennem Patientforsikringen, er det dog ikke sikkert, at det ændrer vores afgørelse i sagen, hvilket også fremgår af de fire ovenfor nævnte ankenævnskendelser."

Klageren er fremkommet med yderligere bemærkninger i brev af 8/1 2013 til nævnet.

5. 83.688

Af forsikringsbetingelserne fremgår:

"**1. Hvad dækker forsikringen**
Forsikringen dækker følger af ulykkestilfælde.
...
Ved ulykkestilfælde forstås en tilfældig, af den forsikredes vilje uafhængig, pludselig, udefra kommende indvirkning på legemet med en påviselig beskadigelse af dette til følge.
...
2. Hvad dækker forsikringen ikke

Stk. 2.1
Forsikringen dækker ikke følger af ulykkestilfælde, hvis hovedårsag er bestående sygdomme eller sygdomsanlæg.
...
2.3
Forværring af et ulykkestilfældes følger, der skyldes en tilstedeværende eller tilfældig tilstødende sygdom."

Nævnet udtaler:

Nævnet finder, at det ikke på det foreliggende grundlag er bevist, at klagerens skulderoperation har haft et ganske usædvanligt forløb, jf. herved Højesterets dom gengivet i Ugeskrift for Retsvæsen 1997, s.1597. Nævnet kan herefter ikke kritisere, at selskabet har afvist at yde dækning med henvisning til, at klageren ikke har været udsat for et ulykkestilfælde i forsikringsbetingelsernes forstand.

Som følge heraf

b e s t e m m e s :

_____

Klageren får ikke medhold.

Svend Bjerg Hansen

Udskriftens rigtighed bekræftes

Henning Jønsson