

Finansklagenemnda Person

Avgjørelse FinKN-2018-476

28.6.2018

Protector Forsikring ASA

Yrkesskade/yrkessykdom - Yrkesskadeforsikringsloven (YFL)

Matros — ryggplager — varig udyktighetserklæring — tap av lisens.

Forsikrede hadde rygg smerter og sjømannslegen utstedte en varig udyktighetserklæring. Selskapet avsto utbetaling av lisensforsikring under henvisning til at tapet av lisensen ikke kunne anses som varig. Sekretariatet avgjorde saken i medhold av delegert myndighet. Da forsikrede hadde fått utstedt permanent udyktighetserklæring og det ikke forelå særlige grunner som tilsa at selskapet kunne overprøve sjømannslegens vurdering, fikk forsikrede medhold i klagen. Nemnda var enig i sekretariatets avgjørelse.

Saksfremstilling

Forsikrede (f. 1960, matros siden 1983) hadde vært sykemeldt siden slutten av april 2017 pga. ryggplager, og ble 19.5.17 undersøkt ved F., Rehabilitering og fysikalsk medisin avdeling S., av overlege E. Under overskriften "Vurdering" heter det i det polikliniske notatet:

Vurdering: Pasienten har en kjent ryggslidelse av vanlig degenerativ type. Han skal også til revmatolog i august, men så langt er det ikke funnet tegn til at en betennelsesaktig revmatisk sykdom eller andre uvanlig tilstander betyr noe videre for plagene i dag. Det finnes imidlertid Modic 1 forandringer omkring 4. lumbale skive, og plagene hans har et sterkt preget av mekaniske smerter med aktivitetsrelaterte smerter og lindring i ro, også ved stillesitting. Det er nærliggende å slutte at Modic- forandringene derfor er sentrale for denne perioden med mye plager. I så fall ventes disse plagene å vare en stund, men så gradvis å bedre seg med tiden. Nærmere tidsforløp kan jeg ikke angi.

...

Sjømannslegen utstedte permanent udyktighetserklæring 6.9.17. I et bakgrunnsnotat av samme dato skriver sjømannslegen blant annet at forsikrede har "slitt med rygg smerter gjennom mange år" og at revmatolog har konkludert med at han har en "degenerativ ryggslidelse og ikke inflammatorisk betinget." Det heter videre:

Forløpet siste måneder bærer ikke preg av at smertebilde er i ferd med å brenne ut. Han har mye smerter om morgenen: klarer ikke å sitte i stabile stillinger, ei heller stå i spesielle stillinger. Han er undersøkt av meg personlig og finner et kronifisert bilde som samsvarer med dr. Es vurdering. En har konferert på nytt per telefon med dr. E 060917 for det en vurderer som et kronifisert bilde. Det anses ikke som sannsynlig at han skal kunne få et funksjonsnivå som tilfredstiller de generelle kravene til sjømannsattest: han har ikke funksjon til å ivareta egen eller andres sikkerhet ved evakuering, hans smertebilde er variabelt og vil måtte kunne medføre hyppig sykmelding og iland sendelse, han har ikke den mobilitet som er nødvendig for sikker og tilstrekkelig ferdsel på et skip. Han har også modic-forandringer påvist som kan tyde på et langt/kronisk forløp.

Forsikrede fremmet krav om utbetaling av lisensforsikringen 12.09.17. Selskapet avsto kravet 6.11.17 fordi lisenstapet ikke var å anse som varig.

Forsikrede har i det vesentlige anført at han etter vilkårene er berettiget til erstatning for varig tap av helseattest. Han har fått utstedt varig udyktighetserklæring, og selskapet kan ikke overprøve

sjømannslegens vurdering, jf. avgjørelser 2017-042, 2017-094, 2017-095, 2017-096, 2017-097, 2017-098, 2017-099 og 2017-480.

Det foreligger ikke "særlige" eller "helt spesielle grunner" som tilsier at selskapet skal ha en begrenset prøvingsrett. At selskapet er av den oppfatning at forsikredes helsetilstand på sikt kan bedres, slik at forsikrede kan fylle kravene til helseforskriften, gir ikke grunnlag for at selskapet skal ha rett til å overprøve sjømannslegens vedtak.

Selskapet har i det vesentlige anført at det foreligger særlige grunner som tilsier at selskapet kan overprøve sjømannslegens utstedelse av udyktighetserklæring, se avgjørelsene 2017-042, 2009-189 og FSN-7017. I henhold til den medisinske dokumentasjonen, vil forsikredes plager gradvis bedre seg med tiden, se poliklinisk notat av 19.5.17 fra dr. E.

Subsidiært har selskapet anledning til å foreta en selvstendig prøving av om forsikringsvilkårene er oppfylt, jf. Rt. 2003 s. 338 (Dykker-dommen) og TOSLO-2010-44089. Samme syn er lagt til grunn i avgjørelser til den interne skadenemnden for Trygghetsforsikringen til Norges Rederiforbund, se klagesakene 1-2005, 2-2005, 3-2005 og 3-2006.

Sekretariatets avgjørelse:

Nemndas sekretariat avgjorde saken 9.5.18 i medhold av delegert avgjørelsesmyndighet, jf. lov om godkjenning av klageorganer for forbrukersaker § 22, jf. pkt. 11 i saksbehandlingsreglene. Forsikrede fikk medhold i klagen.

Etter pkt. 5.2 i vilkårene inntreffer forsikringstilfellet "den dag "Udyktighetserklæring" blir utstedt med varig virkning."

Sekretariatet viste til at forsikrede hadde fått utstedt permanent udyktighetserklæring av sjømannslegen og at nemnda i tilsvarende saker hadde uttalt at selskapet ikke kunne overprøve sjømannslegens vurdering, med mindre det forelå særlige grunner jf. nemndas avgjørelser i 2017-099, 2017-098, 2017-097, 2017-096, 2017-095, 2017-094, 2017-093 og 2017-042. Sekretariatet kunne ikke se at det forelå slike grunner i denne saken. Sjømannslegens arbeid med helseattester hadde skjedd i samsvar med det til enhver tid gjeldende regelverk, jf. avgjørelse 2018-114 og 2017-717.

Selskapet klaget avgjørelsen til nemnda, jf. tredje ledd i samme punkt i saksbehandlingsreglene. Det er ikke lagt frem ny dokumentasjon av betydning for nemndas avgjørelse.

Finansklagenemnda Persons begrunnelse

Nemnda er enstemmig enig med sekretariatet.

Finansklagenemnda Persons konklusjon

Forsikrede gis medhold.

Ved behandlingen deltok Karin M. Bruzelius (leder), Kaja de Vibe Malling (nestleder), Hege Opheim (nøytralt oppnevnt medlem), Mildrid Felland (selskapsrepresentant), Gro Farestvedt (selskapsrepresentant), Paal Bjønness (forbrukerrepresentant) og Gyrid Giæver (forbrukerrepresentant).