

Finansklagenemnda Person

Avgjørelse FinKN-2019-388

16.5.2019

Protector Forsikring ASA

Yrkesskade/yrkessykdom - Yrkesskadeforsikringsloven (YFL)

Lisens - skulderskade – utstedt udyktighetserklæring av sjømannslege.

Forsikrede fikk utstedt varig udyktighetserklæring som følge av skulderplager. Selskapet avslo krav under lisensforsikringen, og anførte at skulderplagene ikke var av en slik varighet at det forelå permanent tap av helseattest. Sekretariatet avgjorde saken i medhold av delegert myndighet. Forsikrede fikk medhold. Nemnda var enstemmig enig i sekretariatets avgjørelse og uttalte bl.a. at når sjømannslegen har truffet vedtak om "permanent" tap av helseattest, må det legges til grunn at forsikringstilfellet har inntruffet med mindre selskapet sannsynliggjør at det offentligrettslige vedtaket ikke er truffet i samsvar med forskriftene. Sjømannslegens vedtak vil være permanent/varig, om det ikke senere treffes et vedtak med et annet innhold. Forsikrede ble gitt medhold.

Saksfremstilling

Forsikrede (f. 1977) arbeidet som maskinsjef på et supplyskip. Han fikk 13.6.16 en skade i skulderen og ble sykmeldt 1.8.16. Han kom ikke tilbake i arbeid på skipet og ble 1.8.17 oppsagt pga. sykefraværet. Sjømannslegen utstedte 17.8.17 en permanent udyktighetserklæring.

Forsikrede krevde erstatning for tapet av helseattesten 8.12.17. Selskapet anmodet sjømannslegen om en uttalelse om "bakgrunnen for tapet av helseattest og om inndragningen er permanent". Selskapet ba også vurdert om forsikrede "vil kunne få godkjent helseattest for annet arbeid om bord". Samtidig ba man om å få oversendt "den medisinske dokumentasjon du har på saken ...". Sjømannslegen svarte 1.3.18 at hans journalnotater var basert på pasientens opplysninger, og anbefalte at en spesialist i ortopedi ved samme kontor besvarte henvendelsen. Spesialisten undersøkte forsikrede 20.3.18. Han oppfattet at han skulle uttale seg om årsaken til forsikredes "hø. skulder nå er så dårlig at han ikke kan jobbe som maskinist ..."

Selskapet avslo kravet 29.10.18 fordi skaden ikke var permanent. Selskapets rådgivende lege uttalte 13.11.18:

Det ønskes vurdert om skadelidtes skulderplager er av en slik art at han kan anses som varig ute av stand til å gjenoppta sitt arbeid i Nordsjøen.

I min vurdering har jeg vektlagt at skadelidtes plager fra høyre skulder har vist bedring etter skulderoperasjonen i september 2017, og at skadelidte ved undersøkelsen 04.06.2018 har tilnærmet normale bevegelsesutslag i skulderleddet, men at smertene oppstår ved forekomst av artrose i AC leddet. Det utføres derfor en reseksjon av AC-leddet en måned senere, og ortopedien vurderer da høyre skulderledd som normalt fungerende etter noen tid. Min vurdering er da at jeg legger til grunn en spesialist i ortopedi sitt syn, og at skadelidte igjen i løpet av en rimelig tid fremover, minimum 6 måneder, vil med stor grad av sannsynlighet ha et normalt fungerende høyre skulderledd.

Da sjømannslegens udyktighetserklæring ikke har lesbar datering, kan jeg ikke vurdere når erklæringen er skrevet. I dag ville jeg mest sannsynlig gitt en "foreløpig udyktighet", i påvente av den kliniske utvikling hos skadelidte, med sikte på at han kan vende tilbake til sitt yrke på sjøen.

KONKLUSJON:

Min vurdering er at skadelidte mest sannsynlig vil være helt eller tilnærmet smertefri i høyre skulder, med normale bevegelser i løpet av maksimum 1 års tid, og at han da vil kunne gjenoppta sitt arbeid til sjøs.

Selskapets rådgivende lege C., dr. med. spesialist indremed. hjertesykdommer, uttalte 9.2.19 blant annet:

...

Vi mener det er mest sannsynlig at skadelidte innen 1 og maksimalt 2 år vil kunne gjenoppta sitt arbeid til sjøs. Begrunnelsen beror på de funn som er gjort ved Lovisenberg sykehus den 04.10.2018, og den erfaring som tilsier at skulderplager avtar over et tidsrom på 1 års tid, maksimalt 2 års tid, forutsatt oppfølgingsopplegg fra fysioterapeuter/manuell terapeuter.

Forsikrede mottar f.t. arbeidsavklaringspenger.

Forsikrede har i det vesentlige anført at han har fått utstedt permanent udyktighetserklæring av sjømannslege og er berettiget til erstatning for tap av helseattest.

Selskapet har i det vesentlige anført at det ikke er sannsynliggjort sykdom eller skade som årsak til permanent tap av helseattest i vilkårenes forstand. Selskapet må kunne vurdere den anførte skaden i relasjon til vilkårenes avgrensninger og innhold og ikke andre forhold. Det er en materiell og faktisk forskjell på "varig" og "permanent" slik de to størrelsene er utferdiget ihht. forskrift og i vilkår. En lisensdekning er en fullt ut avtalebasert forsikring, slik at forsikringstaker - hvis denne ønsker dekning ved "varig" og ikke "permanent", må avtale slik dekning.

Sekretariatets avgjørelse:

Nemndas sekretariat avgjorde saken 3.4.19 i medhold av delegert avgjørelsesmyndighet, jf. lov om klageorganer for forbrukersaker § 22, jf. pkt. 11 i saksbehandlingsreglene. Forsikrede fikk medhold i klagen.

Det følger av forsikringsvilkår pkt. 5.1 når man er berettiget til lisensforsikring:

Forsikringen gjelder ved permanent tap av helseattest p.g.a. erstatningsmessig skade eller p.g.a. sykdom slik at den sikrede ikke lenger kan gjøre tjeneste ombord. Dette gjelder også selv om skadelidte kan få annet arbeid i land ...".

...

Forsikringstilfellet inntreffer den dag "Udyktighetserklæring" blir utstedt med varig virkning. Dersom forsikringstilfellet inntreffer i en sammenhengende sykemeldingsperiode som fortsatt løper etter at arbeidsgiver har brakt sikredes ansettelsesforhold til opphør skal sikrede være omfattet av Trygghetsforsikringen på tidspunktet for dyktighetserklæring, så lenge årsaken til utstedelse av udyktighetserklæring er sammenfallende med årsaken til sykemeldingen og vedkommende var omfattet av Trygghetsforsikringen første dag av den aktuelle sykemeldingsperioden. Det er videre et vilkår at forsikringstilfellet inntreffer senest 1 (ett) år etter ansettelsesforholdets opphør.

Sekretariatet viste til at forsikrede hadde fått utstedt permanent udyktighetserklæring av Sjømannslege 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, 2017-042 og 2018-476, 2018-801 og 2019-228.

Sekretariatet kunne ikke se at det forelå slike grunner i denne saken, og selskapet kunne ikke overprøve sjømannslegens vurdering.

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 i sekretariatets avgjørelse. Etter omstendighetene finner nemnda grunn til å bemerke:

Sjømannslegen utstedte 17.8.17 en udyktighetserklæring for forsikrede hvor han etter personlig undersøkelse traff vedtak om at forsikrede er permanent udyktig for å arbeide på skip, jf. forskrift 5. juni 2014 nr. 605 om helseundersøkelser av arbeidstakere på norske skip og flyttbare innretninger. Vedtaket innebærer at vedkommende ikke kan arbeide på skip, verken som maskinist eller i annet arbeid. Sjømannslegen skal i sin vurdering ikke bare vurdere egnethet i den stillingen som vedkommende hadde, men vedkommendes egnethet generelt for arbeid om bord med særlig vekt på innsats ved sjøulykker mv.

Trygghetsforsikringen omfatter blant annet en sjøansatts tap av helseattest. Etter vilkårene pkt. 5.1. første ledd gjelder dekningen "ved permanent tap av helseattest p.g.a. erstatningsmessig skade eller p.g.a. sykdom slik at den sikrede ikke lenger kan gjøre tjeneste om bord. Dette gjelder også selv om skadelidte kan få annet arbeid i land". Selskapet har ikke anført at forsikredes skade ikke er erstatningsmessig. Bestemmelsen i annet punktum viser også at utbetaling av dekningen ikke er til hinder for at vedkommende kan arbeide på land.

Det følger videre av samme punkts sjette ledd første punktum at forsikringstilfellet inntreffer den dag "udyktighetserklæringen blir utstedt med varig virkning".

Saken gjelder om tapet av helseattesten er permanent og/eller varig. Det kan se ut som om selskapet mener at varighetskravet innebærer en begrensning i retten til dekning ved tap av lisens utover sjømannslegens vedtak om at udyktighetserklæringen er permanent. Nemnda viser til at den tidligere har uttalt at disse uttrykkene i denne sammenhengen må anses å bety det samme, se avgjørelse 2019-228. Når sjømannslegen har truffet vedtak om "permanent" tap av helseattest, må det legges til grunn at forsikringstilfellet har inntruffet med mindre selskapet sannsynliggjør at det offentligrettslige vedtaket ikke er truffet i samsvar med forskriftene. Sjømannslegens vedtak vil være permanent/varig om det ikke senere treffes et vedtak med et annet innhold. Det er imidlertid ikke noe som krever at forsikrede skal fremstille seg på ny for sjømannslegen. Vedkommende kan ha funnet arbeid i land og ønsker ikke lenger å arbeide på skip.

Finansklagenemnda Persons konklusjon

Forsikrede gis medhold.

Ved behandlingen deltok Karin M. Bruzelius (leder), Jane Ytreøy Grøndalen (selskapsrepresentant), Paal Bjønness (forbrukerrepresentant) og Ingrid Sande Kvålen (forbrukerrepresentant).