

Udskriftsdato: 14. december 2025

KEN nr 10421 af 30/11/2010 (Historisk)

Ankestyrelsens principafgørelse 247-10 om arbejdsskade - erhvervsevnetab - ledighedsydelse - fleksjob - lovhjemmel

Ministerium: Social- og Boligministeriet

Journalnummer: J.nr.: 1215359-09

Ankestyrelsens principafgørelse 247-10 om arbejdsskade - erhvervsevnetab - ledighedsydelse - fleksjob - lovhjemmel

Resume:

Selv om skadelidte efter ophør af fleksjob overgår til ledighedsydelse, mister skadelidte ikke retten til midlertidig erstatning efter de særlige regler om fastsættelse af tabet af erhvervsevne for personer, der efter en arbejdsskade er visiteret til fleksjob eller er i fleksjob.

Ankestyrelsen vurderede, at det ikke tilstrækkeligt tydeligt fremgik af loven og lovbemærkningerne, at skadelidte mister retten til midlertidig erstatning, hvis skadelidte efter ophør af fleksjob overgår til ledighedsydelse. En sådan regulering bør have klar lovhjemmel.

Det indgik i Ankestyrelsens vurdering, at den særlige beregningsregel er en undtagelsesbestemmelse, som ud fra en formålsfortolkning må vurderes indskrænkende.

I sag nr.1 [Principafgørelse 247-10] fandt Ankestyrelsen, at sikrede skulle have en midlertidig erstatning på 20 procent i de perioder, hvor hun modtog ledighedsydelse, og afslag på erstatning i de perioder, hvor hun var i fleksjob. Beregningen blev foretaget på baggrund af forskellen mellem indtjeningen før arbejdsskaden og indtjeningen i fleksjobbet/ledighedsydelsens størrelse. Sikredes forudbestående sygdom indgik i vurderingen.

I sag nr. 2 [Principafgørelse 248-10] fandt Ankestyrelsen, at sikrede skulle have en midlertidig erstatning på 25 procent for perioden, hvor han var i fleksjob. I den efterfølgende periode, hvor sikrede modtog ledighedsydelse, skulle han have en midlertidig erstatning på 65 procent. Beregningen blev foretaget på baggrund af forskellen mellem indtjeningen før arbejdsskaden og indtjeningen i fleksjobbet/ledighedsydelsens størrelse.

Love:

Lov om arbejdsskadesikring - lovbekendtgørelse nr. 848 af 7. september 2009 - § 17a

Afgørelse:

Ankestyrelsen har i principielt ankemøde truffet afgørelse om erstatning for tab af erhvervsevne som følge af din rygsygdom.

Vi har behandlet sagen principielt for at afklare praksis i forhold til tilkendelse af erstatning for tab af erhvervsevne til personer der er tilkendt fleksjob og efterfølgende modtager ledighedsydelse.

Resultatet er

- Du har i perioderne fra 1. oktober 2006 til og med 28. maj 2007 og igen fra 1. december 2008 til og med 3. maj 2009 modtaget ledighedsydelse og har i disse perioder ret til en midlertidig løbende erstatning for tab af erhvervsevne på 20 procent.
- Du har ikke ret til erstatning for tab af erhvervsevne i de perioder, hvor du har været i fleksjob, idet arbejdsskadens følger i disse perioder ikke har medført en nedsat indtjening på mindst 15 procent i forhold til din indtjening forud for arbejdsskaden.

Vi er således kommet til det samme resultat som Arbejdsskadestyrelsen, bortset fra en mindre ændring i perioden for den midlertidige erstatning.

Der var enighed på mødet.

På de næste sider kan du læse om begrundelse, regler med videre.

Begrundelsen for afgørelsen om hvilke perioder du har ret til midlertidig erstatning:

Ankestyrelsen vurderer, at en person, der er visiteret til fleksjob har ret til midlertidig erstatning, hvis personen efter ophør af fleksjob overgår til ledighedsydelse.

Tabet af erhvervsevne for personer, der efter en arbejdsskade er visiteret til fleksjob, fastsættes på baggrund af forskellen mellem hvad skadelidte kunne tjene forud for arbejdsskaden og ledighedsydelsen eller indtjeningen i fleksjob jævnfør § 17 a., stk. 1.

Af lovens § 17 a., stk. 3, fremgår, at Arbejdsskadestyrelsen træffer midlertidig afgørelse efter stk. 1, når tilskadekomne modtager ledighedsydelse.

Ankestyrelsen vurderer, at det ikke tydeligt af lovbemærkningerne fremgår, at skadelidte mister retten til midlertidig erstatning efter § 17 a., stk. 3 hvis skadelidte efter ophør af fleksjob overgår til ledighedsydelse.

En sådan regulering bør have klar lovhjemmel. Skadelidte bevarer således retten til at få genoptaget sin sag, hvis fleksjobbet ikke kan bevares.

I Ankestyrelsens vurdering er tillige er indgået, at § 17 a. er en undtagelsesbestemmelse, som ud fra en formålsfortolkning må vurderes indskrænkende således at skadelidte i den periode, hvor der modtages ledighedsydelse har ret til en midlertidig løbende ydelse.

Begrundelsen for afgørelsen om størrelsen af den midlertidige erstatning for tab af erhvervsevne:

I de perioder, hvor du har været i fleksjob har du haft en nedgang i din indtjening i forhold til forud for arbejdsskaden svarende til ca. 20 procent. I de perioder, hvor du har modtaget ledighedsydelse har der været tale om en nedgang i indtjeningen svarende til ca. 40 procent.

Du er blandt andet på grund af arbejdsskadens følger visiteret til fleksjob.

Du har fra 4. maj 2009 til 13. juli 2009 været i fleksjob i en børnehave.

Vi vurderer, at der på baggrund af dine forudbestående gener fra nakken m.v. er grundlag for at foretage et fradrag i erstatningen svarende til cirka halvdelen af dit samlede erhvervsevnetab.

Af sagens oplysninger fremgår, at du siden foråret 2004 har klaget over hovedgener med svimmelhed og hyletone for ørerne, som forværres ved stress. Disse symptomer var hovedårsagen til din sygemelding i marts 2004. Ved lægelig udredning blev der fundet to prolapser i nakken.

Det er således dokumenteret, at din erhvervsevne forud for arbejdsskadens anmeldelse var påvirket af andet end lænderyggener, idet du havde problemer med smerter i hoved og nakke, samt med koncentration og svimmelhed.

Du har fået afslag på anerkendelse af dine nakkegener som erhvervssygdom. Du har fået konstateret en prolaps i nakken og har gener fra skuldre og nakke med udstråling til venstre arm.

Dine lænderyggener medfører, at du har behov for skiftende arbejdsstillinger og at du ikke kan varetage arbejdsopgaver med tungere løft. Dine hoved – og nakkegener medfører, at du har svært ved at koncentrere dig i længere tid og at du ikke kan have arbejde der belaster overekstremiteterne i større omfang og

næppe arbejde, der kræver brug af hjelm. På baggrund af dine gener har du ikke kunnet fortsætte med dit arbejde som sygehjælper.

Du er efter arbejdsprøvning vurderet egnet til et fleksjob svarende til ca. 22 timer med skånehensyn i form af nedsat tid og fysisk belastende arbejde. Af forskellige årsager (konjunkturer mv) modtager du i perioder henholdsvis ledighedsydelse og løn i fleksjob. Du har således fra 2006 til 2009 været inde og ude af fleksjob foreløbigt tre gange.

Ankestyrelsen har tillige truffet afgørelse i din sag om dit erhvervsevnetab efter 13. juli 2009. Vi henviser til J.nr. 1217273-10.

Der udbetales erstatning for tab af erhvervsevne, hvis arbejdsskaden har medført nedsat evne til at skaffe sig indtægt ved arbejde. Der gives ikke erstatning, hvis erhvervsevnen er nedsat med mindre end 15 procent.

Sagsfremstilling:

Du har i 2008 fået anerkendt en arbejdsbetinget rygsygdom. Du har, som følge af rygsygdommen, daglige smerter og nedsat rygbevægelighed ved sidebøjning, som er vurderet til 8 procent i varigt mén.

Du blev i maj 2005 fyret fra dit arbejde som social – og sundhedsassistent i hjemmeplejen i X kommune efter længerevarende sygdom. Din arbejdsevne blev herefter forsøgt afklaret ved to virksomhedspraktikker. Det blev her vurderet, at du med de relevante skånehensyn kunne arbejde 25 timer om ugen.

Kommunen vurderede i 2006, at du havde skånebehov i forhold til løft, støj og stress. Du har svimmelhed, kvalme, ubehag, almen utilpashed, som forværres svært under svimmelhedsanfaldene. Du er følsom overfor støj og stress. Derudover er du jævnligt invalideret af en høj hyletone i øret (der er mistanke om morbus Ménière). Du har smerter i nakke og skuldre og føleforstyrrelser med snurrende sovende fornemmelser i fingrene, specielt i venstre hånd.

Du har smerter i lænden, som begrænser dig i forhold til siddende arbejde og som påvirker sin nattesøvn. Du kan kun klare lette løft.

Kommunen visiterede dig til fleksjob og du overgik den 1. oktober 2006 til ledighedsydelse, hvor du modtog ca. 14.000 kr månedligt. Du påbegyndte et tidsbegrænset fleksjob hos politiet den 29. maj 2007 til ca. 18.000 kr. månedligt (inklusive pension). Den 1. december 2008 opsagde du fleksjobbet hos politiet, da du troede du havde et andet fleksjob på hånden. Du overgik til ledighedsydelse frem til den 4. maj 2009, hvor du påbegyndte fleksjob i en børnehave 20 timer ugentligt til ca. 21.000 kr. månedligt (inkl. pension).

Din årsløn forud for skaden er fastsat til 253.000 kr.

Årslønnen er ikke anfægtet og Ankestyrelsen har ikke bemærkninger til fastsættelsen.

Du havde i forbindelse med dit fleksjob hos politiet i 2007/2008 en indtjening svarende til ca. 222.000 kr. årligt. Dette svarer til en forskel i indtjening på ca. 16 procent i forhold til at du, som social – og sundhedsassistent, kunne have tjent ca. 268.000 kr. (2008 niveau). I dit seneste fleksjob fra maj 2009 svarer forskellen i indtjening til ca. 10 procent.

Ledighedsydelsen svarer til ca. 14.000 kr. månedlig. Dette svarer til en forskel i indtjening på ca. 40 procent.

Oplysningerne fremgår særligt af de kommunale akter.

Bemærkninger til klagen

Dit forbund har oplyst, at de ikke er enige i vurderingen af fradraget for de øvrige lidelser. De oplyser, at der må tages store hensyn til ryggen i form af afvekslende arbejdsopgaver. Derudover beskrives de indskrænkninger du har i din dagligdag, som følge af dine gener. Forbundet finder således at dine ryggener har langt den største betydning i forhold til din nedsættelse af erhvervsevnen og har bedt om at funktionsattesten fra din læge fra september 2010 indgår i vurderingen.

Vi bemærker, at oplysningerne er indgået ved sagens behandling med at de ikke ændrer ved vurderingen. Vi henviser til begrundelsen ovenfor.

Oplysningerne i sagen

Vi har afgjort sagen på grundlag af

De oplysninger, som forelå, da Arbejdsskadestyrelsen traf afgørelse i sagen

Arbejdsskadestyrelsens genvurderingsafgørelse af 10. juli 2009 og senere berigtigelse af 7. september 2009.. Ved denne afgørelse fik du tilkendt midlertidig erstatning mens du modtog ledighedsydelse og afslag på erstatning for tab af erhvervsevne mens du modtog løn under fleksjob.

Klagen til Ankestyrelsen

Arbejdsskadestyrelsens brev om genvurdering

Dit forbund har anmodet om at funktionsattest udarbejdet 15. september 2010 indgår grundlaget.