



RETEN I HILLERØD DOM

afsagt den 23. maj 2022

Sag BS-15121/2021-HIL

FOA - Fag og Arbejde
som mandatar for

Sagsøger

(advokat Anders Bang Mønster Hansen)

mod

Ankestyrelsen

(Specialkonsulent)

og

Arbejdsmarkedets Erhvervssikring

(v/Kammeradvokaten v/advokat Amelie Brofeldt)

Denne afgørelse er truffet af Dommer

Sagens baggrund og parternes påstande

Retten har modtaget sagen den 16. april 2021.

Sagen er en prøvelse af Ankestyrelsens afgørelse af 25. juli 2019 og Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse af 22. februar 2021, hvorved Ankestyrelsen hhv. Arbejdsmarkedets Erhvervssikring afgjorde, at sagsøgeren ikke havde ret til midlertidig erstatning for tab af erhvervsevne med henvisning til, at hun ikke var påført et erhvervsevnetab på mindst 15 procent.

Sagsøger

har nedlagt følgende påstande:

1. Ankestyrelsen tilpligtes at anerkende, at **Sagsøger** er berettiget til erstatning for tab af erhvervsevne svarende til 15 procent med virkning fra den 28. februar 2019 til den 21. februar 2021, subsidiært hjemvisning.

2. Arbejdsmarkedets Erhvervssikring tilpligtes at anerkende, at **Sagsøger** er berettiget til erstatning for tab af erhvervsevne svarende til 15 procent med virkning fra den 22. februar 2021 og indtil erhvervsevnetabet genvurderes, subsidiært hjemvisning.

Sagens økonomiske værdi anslås til 350.000 kr.

Ankestyrelsen har nedlagt påstand om frifindelse.

Arbejdsmarkedets Erhvervssikring har nedlagt påstand om frifindelse.

Dommen indeholder ikke en fuldstændig sagsfremstilling, jf. retsplejelovens § 218 a.

Oplysningerne i sagen

Af Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse af den 28. februar 2019 fremgår følgende:

"...

Sagsøger
Adresse 1
By 1

28. februar 2019

J.nr. **CPR nr.** 02/60/U4

Vi har tidligere truffet afgørelse i din sag.
Vi har i dag truffet følgende nye afgørelse:

Afgørelser og beslutninger

Dit tab af erhvervsevne er nu mindre end 15 procent.

Det månedlige beløb, som du hidtil har fået udbetalt, ophører fra næste udbetalingsdag.

Vi starter behandlingen af spørgsmålet om dit tab af erhvervsevne igen den 1. juni 2020.

Du kan klage over denne afgørelse inden 4 uger, se sidst i afgørelsen.

Kilder

- Vores afgørelse vedrørende det varige mén og tab af erhvervsevne inkl. årsløn sendt den 15. november 2010 til dig
- Akter fra kommunen modtaget den 8. februar 2017
- Vores afgørelse vedrørende tab af erhvervsevne sendt den 5. maj 2017 til dig
- Svar på følgende spørgsmål om job- og lønforhold med bilag modtaget den 8. november 2018 fra dig
- Akter fra kommunen modtaget den 12. december 2018
- Oplysninger fra eIndkomst modtaget den 19. januar 2019

Tab af erhvervsevne

Afgørelse

Dit tab af erhvervsevne på grund af arbejdsskaden er nu mindre end 15 procent.

Det månedlige beløb, som du hidtil har fået udbetalt i erstatning, ophører fra næste udbetalingsdag. (Lov om arbejdsskadesikring § 17, stk. 1 og 2)

Tab af erhvervsevne

Tabet af erhvervsevne for personer, der efter en arbejdsskade er visiteret til fleksjob eller er i fleksjob, fastsættes efter lov om arbejdsskadesikring § 17a.

Efter § 17a, stk. 1 og 2, fastsætter vi tabet ud fra forskellen mellem, hvad du kunne have tjent på afgørelsestidspunktet, hvis arbejdsskaden ikke var indtrådt, og ledighedsydelsen eller din indtjening i fleksjobbet. Din indtjening i fleksjobbet er efter § 17a, stk. 3, summen af lønnen fra din arbejdsgiver og tilskuddet fra kommunen. Hvis tabet af erhvervsevne er mindre end 15 procent, er der ikke ret til erstatning.

Efter § 17a, stk. 4, træffer vi en midlertidig afgørelse, hvis du er tilkendt et midlertidigt fleksjob eller modtager ledighedsydelse.

Vi træffer derfor en midlertidig afgørelse og vurderer dit aktuelle tab af erhvervsevne. I afgørelsen er der også en dato, hvor vi vil se på din sag igen (revision).

Du har ret til erstatning fra det tidspunkt, hvor du blev visiteret til fleksjob eller startede i fleksjob. Der udbetales ikke erstatning fra et tidspunkt, der ligger før, arbejdsskaden er anmeldt, før anmodningen om genoptagelse, eller før vi har genoptaget sagen. (§ 17, stk. 7, og stk. 9).

Vi tager stilling til, om arbejdsskaden er den eneste årsag til dit eventuelle tab af erhvervsevne.

Efter § 12, stk. 1 og 2, i lov om arbejdsskadesikring kan erstatningen for tab af erhvervsevne nedsættes eller bortfalde, hvis den aktuelle lægelige eller sociale situation med overvejende sandsynlighed ikke kun skyldes arbejdsskaden.

Vi kan nedsætte erstatningen:

- 1) hvis dit helbred efter skaden er blevet forringet af andre årsager, og det påvirker din evne til at arbejde, eller
- 2) hvis der er nærliggende risiko for, at en forudbestående eller konkurrerende sygdom ville have forringet dit helbred og påvirket din evne til at arbejde - også uden arbejdsskaden.

Du kan bede os om at træffe en endelig afgørelse i din sag, hvis du er ansat i fleksjob (§ 17a, stk. 4). Vi vil undersøge, om dine erhvervsmæssige forhold er tilstrækkeligt afklarede. Du kan få udbetalt et engangsbeløb, hvis vi kan træffe endelig eller delvis endelig afgørelse i din sag.

Arbejdsmarkedets Erhvervssikring kan træffe afgørelse om tilbagebetaling af erstatning for tab af erhvervsevne. Vi træffer afgørelse om tilbagebetaling, hvis tilskadekomne mod bedre vidende enten har afgivet urigtige oplysninger eller undladt at give oplysninger efter denne lov. Dette forhold skal have medført en anden afgørelse, end Arbejdsmarkedets Erhvervssikring ville have truffet, hvis oplysningerne/de korrekte oplysninger havde foreligget. Der kan

også være andre tilfælde, hvor tilskadekomne i øvrigt mod bedre vidende uberettiget har modtaget ydelser efter denne lov. (Lov om arbejdsskadesikring § 40a)

Begrundelse

Vi traf senest afgørelse om dit tab af erhvervsevne den 5. maj 2017. Du var ansat i et fleksjob. Dit tab af erhvervsevne blev fastsat ud fra forskellen mellem lønnen i fleksjobbet og det kommunale tilskud og hvad du kunne have tjent på afgørelsens tidspunkt, hvis arbejdsskaden ikke var sket. Dit tab af erhvervsevne blev fastsat til 15 procent. Vi har skrevet til dig, at vi ville vurdere dit tab af erhvervsevne igen. Vi har nu truffet en ny afgørelse om dit tab af erhvervsevne.

Du er fortsat ansat i fleksjob på et plejehjem i **By 2** Kommune, men kommunens bevilling af dit fleksjob er midlertidig, og vi ved ikke, hvordan din erhvervsmæssige situation ender med at blive. Vi har derfor truffet en midlertidig afgørelse om dit tab af erhvervsevne. Det betyder, at vi vil vurdere din ret til erstatning igen på et senere tidspunkt.

Dit tab af erhvervsevne er fastsat ud fra forskellen mellem lønnen i fleksjobbet og det kommunale tilskud, og hvad du kunne have tjent uden arbejdsskaden.

Før skaden kunne du tjene 239.23,00 kroner årligt (se beregning i vores afgørelse om årsløn af 15. november 2010). Det svarer til 300.884,30 kroner årligt i 2018- niveau.

Din aktuelle løn inklusiv det kommunale tilskud er 272.071,25 kroner årligt (se beregning i afsnittet om aktuel løn).

Du har dermed en lønnedgang på 28.812,95 kr. Det svarer til en lønnedgang på 9,6 procent.

Du har dermed ikke en lønnedgang på mindst 15 procent.

Det betyder, at du ikke har ret til erstatning for tab af erhvervsevne, under din ansættelse i fleksjob.

DU SKAL IKKE BETALE ERSTATNING TILBAGE

Selvom ændringen i din erhvervsmæssige situation er sket før denne afgørelse, sker bortfaldet af din erstatning først fra denne afgørelses dato. Vi lægger vægt på, at din tidligere erstatning er udbetalt i henhold til en gyldig afgørelse. Vi lægger endvidere vægt på, at erstatningen er modtaget i god tro. Du har ikke afgivet forkerte eller tilbageholdt oplysninger, som kunne have betydning for din erstatning.

BEREGNINGER

DIN AKTUELLE LØN

Vi har opreguleret din indtægt før skaden på 239.223,00 kr. til 2018. Det er sket ved at gange din indtægt før skaden med mak-

simumårslønnen for 2018 på 527.000 kr. og dividere med maksimumårslønnen for skadeåret på 419.000 kr.

$$\begin{array}{rcl}
 & 527.000 \text{ kr,} & \\
 239.223,00 \text{ kr.} \times & \text{-----} & = 300.884,30 \text{ kr.} \\
 & 419.000 \text{ kr,} &
 \end{array}$$

Opreguleringen er udtryk for den almindelige lønudvikling i perioden. Uden arbejdsskaden kunne du have tjent omkring 300.884,30 kr. årligt.

Din indtjening med arbejdsskaden er beregnet ud fra oplysninger fra eIndkomst-registeret.

Vi har brugt oplysninger fra eIndkomst for perioden fra den 1. januar 2018 til den 31. december 2018.

$$\begin{array}{rcl}
 \text{Løn:} & & 65.910,73 \text{ kr.} \\
 \text{Dit ATP-bidrag:} & & \\
 \quad 1.135,80 \times 1/3 & = & 378,60 \text{ kr.} \\
 \text{Arbejdsgivers ATP-bidrag:} & & \\
 \quad 1.135,80 \times 2/3 & = & 757,20 \text{ kr.} \\
 \text{Dit pensionsbidrag:} & & 2.695,51 \text{ kr.} \\
 \text{Arbejdsgivers pensionsbidrag:} & & 5.391,02 \text{ kr.} \\
 \text{Løn (inkl. eget ATP- og pensionsbidrag):} & & \\
 \quad (65.910,73 + 378,60 + 2.695,51) \text{ kr.} & = & 68.984,84 \text{ kr.}
 \end{array}$$

Din løn på et helt år:

Vi har omregnet dine løndelev i perioden, så de svarer til et helt år. Vi har herefter tillagt anden indtægt i form af fleksløn tilskud inkl. ATP-bidrag.

$$\begin{array}{rcl}
 \text{Løn (inkl. eget ATP- og pensionsbidrag):} & & \\
 \quad 68.984,84 \text{ kr.} / 12 \text{ mdr.} \times 12 \text{ mdr.} & = & 68.984,84 \text{ kr.} \\
 \text{Arbejdsgivers pensionsbidrag:} & & \\
 \quad 5.391,02 \text{ kr.} / 12 \times 12 & = & 5.391,02 \text{ kr.} \\
 \text{Arbejdsgivers ATP-bidrag:} & & \\
 \quad 757,20 \text{ kr.} / 12 \times 12 & = & 757,20 \text{ kr.} \\
 \text{Fleksløn tilskud inkl. ATP- bidrag:} & & \\
 \quad (189.222,29 + 7.716,00) & & \\
 & & 196.938,29 \text{ kr.} \\
 & & \text{-----} \\
 \text{I alt:} & & 272.071,35 \text{ kr.}
 \end{array}$$

$$\begin{array}{rcl}
 \text{Nedgang i indtægt:} & & \\
 \quad (300.884,30 - 272.071,35) \text{ kr.} & = & 28.812,95 \text{ kr.}
 \end{array}$$

Det svarer til en nedgang i indtægt på 9,6 pct.

Revision tab af erhvervsevne

Vi ser på erhvervsevnetab igen den 1. juni 2020. Årsagen er, at din

nuværende bevilling til fleksjob er midlertidig, hvorfor vi gerne vil følge din erhvervsmæssige udvikling.

Det er vigtigt, at du kontakter os, hvis der sker en ændring i din erhvervsmæssige situation inden den 1. juni 2020, f.eks. hvis du kommer på ledighedsydelse, da dette kan have betydning for din erstatning.

Mulighed for genoptagelse

Du kan få genoptaget din sag, hvis dit helbred bliver forværret, eller din arbejdssituation ændrer sig. Du skal være opmærksom på, at der gælder forskellige regler for genoptagelse før og efter 5 år fra vores første afgørelse om varigt mén eller tab af erhvervsevne. (Lov om arbejdsskadesikring § 42)

Du kan se mere om genoptagelse på www.aes.dk/genoptagelse

Klage

Hvis du vil klage

Du har mulighed for at klage, hvis du ikke er enig i afgørelsen.

Hvis du vil klage, skal du give os besked senest 4 uger efter, du har modtaget afgørelsen.

Når vi har modtaget din klage, vurderer vi sagen igen. Hvis vi ikke giver dig ret i klagen, sender vi den videre til Ankestyrelsen. (Lov om arbejdsskadesikring § 44)

Sådan gør du

Hvis du vil klage, skal du kontakte Arbejdsmarkedets Erhvervssikring.

Du kan udfylde og sende en klage til os digitalt, så du er sikker på, at vi får alle de relevante oplysninger med det samme.

Udfyld digital klage her: <http://skema-aes.dk/?f=KLAGE>

Du kan også ringe eller skrive til os. Husk blot at oplyse j.nr., og hvilken afgørelse du ønsker at klage over.

Hvornår skal du senest klage?

Vi skal have modtaget din klage senest 4 uger efter, du har modtaget afgørelsen.

Hvis din frist for at klage udløber en lørdag, søndag eller helligdag, forlænges den til første hverdag derefter.

Hvis du sender klagen til os med digital post eller e-mail, skal vi have modtaget klagen inden midnat, den dag fristen udløber. Men hvis du ringer til os eller sender klagen med brev til os, skal vi have modtaget din klage i vores åbningstid.

Du kan se vores telefon- og kontortid på www.aes.dk

Hvis du er i udlandet

Hvis du ikke er i Danmark på det tidspunkt, hvor vi har sendt afgørelsen til dig, er din frist for at klage længere.

Hvis du opholder dig på Færøerne eller i et andet europæisk land end Danmark, er fristen 6 uger.

Hvis du opholder dig i Grønland eller et land uden for Europa, er fristen 3 måneder.

Hvordan beregner vi fristen?

Vi beregner fristen for at klage fra den dag, hvor vi forventer, at du har modtaget afgørelsen fra os. Hvornår det er, afhænger af, hvordan vi har sendt afgørelsen til dig.

Vi forventer, at du har modtaget afgørelsen med:

Digital post: Første hverdag efter dato på afgørelsen

Notifikation: Samme dag som dato på afgørelsen

Brev: 6 hverdage efter dato på afgørelsen

Kan andre klage?

Alle, der bliver berørt af en afgørelse, har mulighed for at klage.

Det betyder fx, at det forsikringsselskab eller den forsikringsordning, som har betalt for sagens omkostninger, også kan klage over afgørelsen.

Arbejdsgiveren kan derimod kun klage over en afgørelse om anerkendelse af en arbejdsskade, men ikke om størrelsen på en erstatning.

Hvis du vil vide mere

Du kan læse mere om at klage og frister på www.aes.dk/klage

De bestemmelser i arbejdsskadelovgivningen, vi har henvist til i denne afgørelse, kan du finde på vores hjemmeside under overskriften "Love og satser".

Venlig hilsen

Center for ulykker

Person 1

For at sikre en effektiv og god sagsbehandling vil flere medarbejdere normalt arbejde med sagen. Hvis du ringer til os om sagen, kan

den medarbejder, der tager telefonen, derfor i de fleste tilfælde svare på dine spørgsmål. Hvis ikke, bliver du ringet op indenfor 24 timer, når vi har undersøgt sagen nærmere.

Dette brev er sendt til:

Tilskadekomne: Sagsøger

Adresse 1

By 1

Fagforening: FOA - Fag og Arbejde Kommunale lønarbejdere i Storkøbenhavn

Vilhelm Thomsens Allé 9

2500 Valby

Forsikringsselskab: Gjensidige Arbejdsskadeforsikring A/S

A.C. Meyers Vænge 9

2450 København SV

..."

Af Ankestyrelsens afgørelse af den 25. juli 2019 fremgår følgende:



FOA/KLS
 Vilhelm Thomsens Allé 9
 2500 Valby

Afgørelsen er skrevet, men ikke sendt til **Sagsøger**. Vi sender afgørelsen til FOA/KLS, som repræsenterer **Sagsøger** i sagen.

Afgørelse

FOA/KLS har klaget over Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse om afslag på midlertidig erstatning for tab af erhvervsevne. Arbejdsmarkedets Erhvervssikring afgjorde sagen den 28. februar 2019.

Ankestyrelsen har nu afgjort din sag.

Resultatet er:

- Du har ikke ret til midlertidig erstatning for tab af erhvervsevne.

Det betyder, at vi stadfæster Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse, da vi er kommet til samme resultat.

På de næste sider kan du læse mere om afgørelsen.

Arbejdsmarkedets Erhvervssikring skal tage stilling til, om der er grundlag for genoptagelse af Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse af 5. maj 2017, hvor Arbejdsmarkedets Erhvervssikring har tilkendt midlertidig erstatning for tab af erhvervsevne svarende til 15 procent, selvom du ikke havde et blivende (varigt) tab af erhvervsevne.

Venlig hilsen

Person 2

25. juli 2019

J.nr. 19-27704

CPR nr.

Skadedato: 14. april 2008

Ankestyrelsen
 7998 Statsservice

Tel +45 3341 1200

ast@ast.dk
sikkermail@ast.dk

EAN-nr:
 57 98 000 35 48 21

Åbningstid:
 man-fre kl. 9.00-15.00

Begrundelsen for afgørelsen om afslag på midlertidig erstatning for tab af erhvervsevne

Sådan vurderer vi sagen

Ankestyrelsen vurderer sagen ligesom Arbejdsmarkedets Erhvervssikring. Vi lægger vægt på samme oplysninger og bruger samme regler til at afgøre sagen.

Vi henviser derfor til Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse.

Mødebehandling

Sagen er behandlet på møde. På mødet stemmer deltagerne om resultatet. Der er enighed om afgørelsen.

Du kan læse mere om, hvordan Ankestyrelsen behandler sager på møde på www.ast.dk.

Bemærkninger til klagen

FOA oplyser, at bagatelgrænsen på 15 procent i erstatning for tab af erhvervsevne ikke er absolut og henviser til forarbejderne til arbejdsskadesikringslovens § 1. FOA oplyser, at da der er tale om en væsentlig og varig lønnedgang under 15 procent, har du ret til erstatning, der skønsmæssigt skal fastsættes til 15 procent.

FOA henviser i de uddybende bemærkninger også til Ankestyrelsens principafgørelse U 19-04 og har anført, at principperne i U 19-04 også gælder ved fastsættelse af erhvervsevnetab efter § 17a.

Fagforbund har ligeledes i de uddybende bemærkninger anført, at du tidligere har haft et indtægtstab på 60 procent (efter § 17) og 13,5 procent (efter § 17a), hvorfor der ikke er noget holdepunkt for, at en indtægtsnedgang på 9,6 % skulle være bagatelagtig.

Vi bemærker, at oplysningerne er indgået i vores behandling af sagen, men at disse ikke har ført til et andet resultat.

Vi er opmærksomme på, at de 15 procent ikke er en absolut grænse, og at der efter omstændighederne godt kan tilkendes en erstatning svarende til 15 procent, selvom det faktiske tab er lidt mindre. Dette fremgår af vores principafgørelse 15-14. Forudsætningen for at give 15 procent er dog, at der er tale om et blivende (varigt) tab af erhvervsevne.

Da du er i midlertidigt fleksjob, er der ikke tale om et blivende tab. Du er derfor ikke omfattet af denne mulighed.

Oplysninger i sagen

Vi har afgjort sagen ud fra:

- Oplysninger, vi har fået fra Arbejdsmarkedets Erhvervssikring.
- Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse af 28. februar 2019.
- Klagen til Ankestyrelsen.
- Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings genvurdering af 16. maj 2019.

Ankestyrelsen har ikke modtaget yderligere oplysninger efter genvurderingen.

Regler

Her er de regler, vi har afgjort din sag efter.

Der er uddrag af reglerne til sidst i afgørelsen. Du finder reglernes fulde ordlyd på www.retsinformation.dk.

Kopi er sendt til:

S/I Arbejdsmarkedets Erhvervssikring Ref.nr.: CPR nr. [REDACTED] /02/60/U4

GJENSIDIGE FORSIKRING, DANSK FILIAL AF GJENSIDIGE FORSIKRING ASA, NORGE Ref.nr.: 55-556122

Vi har registreret afgørelsen om midlertidig erstatning for tab af erhvervs-evne som en stadfæstelse. [Læs mere om registreringen på ast.dk/koderegistrering](http://ast.dk/koderegistrering)

..."

Af Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse af den 22. februar 2021 fremgår følgende:

"...



- Fag og Arbejde
 male lønarbejdere i Storkøben
 elm Thomsens Allé 9
 Valby

22. februar 2021

J.nr. CPR nr. /02/60/UC
 Jeres sagsnr.: CPR nr.

VI TIL FULDMAGTSHAVER TIL ORIENTERING

Skadedato: 14. april 2008
 Tilskadekomnes navn ...: Sagsøger
 Tilskadekomnes adresse : Adresse 1
 By 1
 Arbejdsgiver: Arbejdsplads
 Arbejdsgivers adresse .: Adresse 2
 By 3
 Part/Selskab.....: Gjensidige Arbejdsskadeforsikring
 Part/Selskab skadenr...: 55-556122
 Skade: Flere skader

Vi har tidligere truffet afgørelse i din sag.
 Vi har i dag truffet følgende nye afgørelse:

Afgørelser og beslutninger

Vi har truffet en midlertidig afgørelse om dit tab af
 erhvervsevne.

Du har ikke ret til erstatning for tab af erhvervsevne.

Vi starter behandlingen af spørgsmålet om dit tab af
 erhvervsevne igen den 1. juni 2022.

Du kan klage over denne afgørelse inden 4 uger, se sidst i
 afgørelsen.

Kilder

- Akt 184: Oplysninger om job og løn modtaget den 12. juni 2020 fra
 FOA - Fag og Arbejde
- Akt 185: Oplysninger om job og løn modtaget den 22. juni 2020 fra
 FOA - Fag og Arbejde
- Akt 186: Oplysninger om job og løn modtaget den 25. juni 2020 fra

dig

- Akt 188: Akter fra kommunen modtaget den 13. juli 2020 fra **By 4** Kommune
- Akt 189-190: Indkomstoplysninger modtaget den 27. januar 2021 fra Skattestyrelsen

Tab af erhvervsevne

Afgørelse

Vi har truffet en midlertidig afgørelse om dit tab af erhvervsevne.

Du har ikke ret til erstatning for tab af erhvervsevne.

Tab af erhvervsevne

Tabet af erhvervsevne for personer, der efter en arbejdsskade er visiteret til fleksjob eller er i fleksjob, fastsættes efter lov om arbejdsskadesikring § 17a.

Efter § 17a, stk. 1 og 2, fastsætter vi tabet ud fra forskellen mellem, hvad du kunne have tjent på afgørelsestidspunktet, hvis arbejdsskaden ikke var indtrådt, og ledighedsydelsen eller din indtjening i fleksjobbet. Din indtjening i fleksjobbet er efter § 17a, stk. 3, summen af lønnen fra din arbejdsgiver og tilskuddet fra kommunen. Hvis tabet af erhvervsevne er mindre end 15 procent, er der ikke ret til erstatning.

Efter § 17a, stk. 4, træffer vi en midlertidig afgørelse, hvis du er tilkendt et midlertidigt fleksjob eller modtager ledighedsydelse. Vi træffer derfor en midlertidig afgørelse og vurderer dit aktuelle tab af erhvervsevne. I afgørelsen er der også en dato, hvor vi vil se på din sag igen (revision).

Du har ret til erstatning fra det tidspunkt, hvor du blev visiteret til fleksjob eller startede i fleksjob. Der udbetales ikke erstatning fra et tidspunkt, der ligger før, arbejdsskaden er anmeldt, før anmodningen om genoptagelse, eller før vi har genoptaget sagen. (§ 17, stk. 7, og stk. 9).

Vi tager stilling til, om arbejdsskaden er den eneste årsag til dit eventuelle tab af erhvervsevne.

Efter § 12, stk. 1 og 2, i lov om arbejdsskadesikring kan erstatningen for tab af erhvervsevne nedsættes eller bortfalde, hvis den aktuelle lægelige eller sociale situation med overvejende sandsynlighed ikke kun skyldes arbejdsskaden.

Vi kan nedsætte erstatningen:

- 1) hvis dit helbred efter skaden er blevet forringet af andre årsager, og det påvirker din evne til at arbejde, eller
- 2) hvis der er nærliggende risiko for, at en forudbestående eller konkurrerende sygdom ville have forringet dit helbred og påvirket

din evne til at arbejde - også uden arbejdsskaden.

Du kan bede os om at træffe en endelig afgørelse i din sag, hvis du er ansat i fleksjob (§ 17a, stk. 4). Vi vil undersøge, om dine erhvervsmæssige forhold er tilstrækkeligt afklarede. Du kan få udbetalt et engangsbeløb, hvis vi kan træffe endelig eller delvis endelig afgørelse i din sag.

Begrundelse

Vi traf senest afgørelse om dit tab af erhvervsevne den 28. februar 2019. Du var ansat i et fleksjob. Dit tab af erhvervsevne blev fastsat ud fra forskellen mellem lønnen i fleksjobbet og det kommunale tilskud og hvad du kunne have tjent på afgørelsens tidspunkt, hvis arbejdsskaden ikke var sket. Du havde ikke ret til erstatning for tab af erhvervsevne. Vi har skrevet til dig, at vi ville vurdere dit tab af erhvervsevne igen. Vi har nu truffet en ny afgørelse om dit tab af erhvervsevne.

Du er fortsat ansat i dit fleksjob på et plejehjem i **By 2** Kommune, men kommunens bevilling af dit fleksjob er midlertidig, og vi ved ikke, hvordan din erhvervsmæssige situation kommer til at blive. Vi skal derfor i henhold til arbejdsskadesikringsloven træffe en midlertidig afgørelse om dit tab af erhvervsevne. Det betyder, at vi vil vurdere din ret til erstatning igen på et senere tidspunkt.

Dit tab af erhvervsevne er fastsat ud fra forskellen mellem lønnen i fleksjobbet og det kommunale tilskud, og hvad du kunne have tjent uden arbejdsskaden.

Du har oplyst, at der siden vores seneste afgørelse er sket ændringer i dit fleksjob, da du er gået ned i arbejdstid. Ifølge de kommunale oplysninger fremgår det, at du fra 1. juni 2019 gik fra 9,00 timer om ugen til 7,20 timer om ugen, og at dette skyldes fire diskusprolapser, som påvirker dig.

Da vi alene har anerkendt en rygskada og tilkendt godtgørelse for varigt mén for gener i ryggen, vurderer vi, at ændringen af dine arbejdstimer fra den 1. juni 2019 ikke kan henføres til arbejdsskaden. Det er således konkurrerende helbredsmæssige forhold, der er årsag til, at der er sket ændringer i dit timetal i dit fleksjob.

Vi har derfor beregnet din indtægt frem til den 31. maj 2019 for at vurdere, om du forud for ændringen af dit timetal har en indtægtsnedgang på mindst 15 procent. Vi finder ikke grundlag for at beregne din indtægtsnedgang efter den 1. juni 2019, da ændringen i dit timetal ikke kan henføres til arbejdsskaden, men til dine konkurrerende gener i form af fire diskusprolapser i nakken. Det fremgår af dine indkomstoplysninger, at du forud for den 1. juni 2019 arbejdede 38,99 timer om måneden, mens du fra den 1. juni 2019 og frem har arbejdet 31,20 timer om måneden.

Før skaden kunne du tjene 239.223,00 kroner årligt (se afsnit om beregning i vores afgørelse om årsløn af den 15. november 2010). Det svarer til 300.884,30 kroner årligt i 2018-niveau.

Din løn inklusiv det kommunale tilskud er 274.509,57 kroner årligt (se beregning i afsnittet om løn forud for ændringen af dit timetal).

Du har dermed en lønnedgang på 26.374,73 kr. Det svarer til en lønnedgang på 8,8 procent.

Du har dermed ikke en lønnedgang på mindst 15 procent.

Det betyder, at vi har fastsat dit tab af erhvervsevne som følge af arbejdsskaden til 15 procent, under din ansættelse i fleksjob.

BEREGNINGER

DIN OPREGULEREDE LØN

Vi har opreguleret din indtægt før skaden på 239.230,00 kr. til 2018. Det er sket ved at gange din indtægt før skaden med maksimumårslønnen for 2018 på 527.000 kr. og dividere med maksimumårslønnen for skadeåret på 419.000 kr.

$$\begin{array}{rcl} & 527.000 \text{ kr.} & \\ 239.223,00 \text{ kr.} \times & \text{-----} & = 300.884,30 \text{ kr.} \\ & 419.000 \text{ kr.} & \end{array}$$

Opreguleringen er udtryk for den almindelige lønudvikling i perioden. Uden arbejdsskaden kunne du have tjent omkring 300.884,30 kr. årligt.

DIN LØN I PERIODEN FRA DEN 1. JUNI 2018 TIL DEN 31. MAJ 2019 - DIN LØN FORUD FOR ÆNDRINGEN AF DIT TIMETAL

Din indtjening med arbejdsskaden er beregnet ud fra oplysninger fra eIndkomst-registeret.

Vi har brugt oplysninger fra eIndkomst for perioden fra den 1. juni 2018 til den 31. maj 2019.

$$\begin{array}{rcl} \text{Løn:} & & 67.894,24 \text{ kr.} \\ \text{Dit ATP-bidrag:} & & \\ \quad 1.135,80 \text{ kr.} \times 1/3 & = & 378,60 \text{ kr.} \\ \text{Arbejdsgivers ATP-bidrag:} & & \\ \quad 1.135,80 \text{ kr.} \times 2/3 & = & 757,20 \text{ kr.} \\ \text{Dit pensionsbidrag:} & & 2.733,67 \text{ kr.} \\ \text{Arbejdsgivers pensionsbidrag:} & & 5.467,34 \text{ kr.} \\ \text{Løn (inkl. eget ATP- og pensionsbidrag):} & & \\ \quad (67.894,24 + 378,60 + 2.733,67) \text{ kr.} & = & 71.006,51 \text{ kr.} \end{array}$$

Din løn på et helt år:

Perioden dækker kun 12 måneder. Vi har derfor omregnet dine løndelev i perioden, så de svarer til et helt år. Vi har herefter tillagt flekslønstilskud og ATP-bidrag indtægt for et helt år

Løn (inkl. eget ATP- og pensionsbidrag):

71.006,51 kr. / 12 x 12	=	71.006,51 kr.
Arbejdsgivers pensionsbidrag:		
5.467,34 kr. / 12 x 12	=	5.467,34 kr.
Arbejdsgivers ATP-bidrag:		
757,20 kr. / 12 x 12	=	757,20 kr.
Fleksløntilskud og ATP-bidrag		
197.278,52 kr. / 12 x 12	=	197.278,52 kr.

I alt:		274.509,57 kr.
Nedgang i indtægt:		
(300.884,30 - 274.509,57) kr.	=	26.374,73 kr.

Det svarer til en nedgang i indtægt på 8,8 pct.

Revision tab af erhvervsevne

Vi ser på erhvervsevnetab igen den 1. juni 2022. Årsagen er, at din bevilling til fleksjob er midlertidig, og vi skal derfor følge din erhvervsmæssige udvikling.

Mulighed for genoptagelse

Du kan få genoptaget din sag, hvis dit helbred bliver forværret, eller din arbejdssituation ændrer sig. Du skal være opmærksom på, at der gælder forskellige regler for genoptagelse før og efter 5 år fra vores første afgørelse om varigt mén eller tab af erhvervsevne.

Du kan se mere om genoptagelse på www.aes.dk/genoptagelse

Klage

Hvis du vil klage

Du har mulighed for at klage, hvis du ikke er enig i afgørelsen. Hvis du vil klage, skal du give os besked senest 4 uger efter, du har modtaget afgørelsen.

Når vi har modtaget din klage, vurderer vi sagen igen. Hvis vi ikke giver dig ret i klagen, sender vi den videre til Ankestyrelsen. (Lov om arbejdsskadesikring § 44)

Sådan gør du

Hvis du vil klage, skal du kontakte Arbejdsmarkedets Erhvervssikring.

Du kan udfylde og sende en klage til os digitalt, så du er sikker på, at vi får alle de relevante oplysninger med det samme.

Udfyld digital klage her: <http://skema-aes.dk/?f=KLAGE>

Du kan også ringe eller skrive til os. Husk blot at oplyse j.nr., og

hvilken afgørelse du ønsker at klage over.

Hvornår skal du senest klage?

Vi skal have modtaget din klage senest 4 uger efter du har modtaget afgørelsen.

Hvis din frist for at klage udløber en lørdag, søndag eller helligdag, forlænges den til første hverdag derefter.

Hvis du sender klagen til os med digital post eller e-mail, skal vi have modtaget klagen inden midnat, den dag fristen udløber. Men hvis du ringer til os eller sender klagen med brev til os, skal vi have modtaget din klage i vores åbningstid.

Du kan se vores telefon- og kontortid på www.aes.dk

Hvordan beregner vi fristen?

Vi beregner fristen for at klage fra den dag, hvor vi forventer, at du har modtaget afgørelsen fra os. Hvornår det er, afhænger af, hvordan vi har sendt afgørelsen til dig.

Vi forventer, at du har modtaget afgørelsen med:

Digital post: Første hverdag efter dato på afgørelsen

Notifikation: Samme dag som dato på afgørelsen

Brev: 6 hverdage efter dato på afgørelsen

Kan andre klage?

Alle, der bliver berørt af en afgørelse, har mulighed for at klage.

Det betyder fx, at det forsikringsselskab eller den forsikringsordning, som har betalt for sagens omkostninger, også kan klage over afgørelsen.

Arbejdsgiveren kan derimod kun klage over en afgørelse om anerkendelse af en arbejdsskade, men ikke om størrelsen på en erstatning.

Hvis du vil vide mere

Du kan læse mere om at klage og frister på www.aes.dk/klage

De bestemmelser i arbejdsskadelovgivningen, vi har henvist til i denne afgørelse, kan du finde på vores hjemmeside under overskriften "Love og satser".

Venlig hilsen

~~Center for~~ arbejdsulykker

Person 3

For at sikre en effektiv og god sagsbehandling vil flere medarbejdere normalt arbejde med sagen. Hvis du ringer til os om sagen, kan den medarbejder, der tager telefonen, derfor i de fleste tilfælde svare på dine spørgsmål. Hvis ikke, bliver du ringet op indenfor 24 timer, når vi har undersøgt sagen nærmere.

Dette brev er sendt til:

Tilskadekomne: **Sagsøger**

Adresse 1

By 1

Fagforening: FOA - Fag og Arbejde Kommunale lønarbejdere i
Storkøbenhavn

Vilhelm Thomsens Allé 9

2500 Valby

Forsikringsselskab: Gjensidige Arbejdsskadeborsikring

A.C. Meyers Vænge 9

2450 København SV

..."

Forklaringer

Sagsøger har forklaret blandt andet, at hun kom til skade i april 2008. Inden hun kom til skade, havde hun arbejdet som uddannet sundhedshjælper på et plejehjem. Hun var meget glad for sit arbejde, og hendes verden gik i stykker, da hun måtte holde op. Hun elskede sit job og ville gerne have uddannet sig videre. Hun havde håbet at komme tilbage til arbejdet, men kan ikke løfte tunge ting, ligesom hun ikke kan mærke sit venstre ben og har vedvarende smerter. Det lykkedes hende i 2016 at finde et flexjob på et plejehjem, hvor hun blandt andet fylder beboernes skabe op og hjælper til med at made beboerne. Oprindeligt blev hun visiteret til 10 timers arbejde om ugen og fik løn for de 9. Siden da er det desværre gået ned ad bakke, og i dag arbejder hun kun ca. 5 timer om ugen. Hun er gået ned i tid som følge af arbejdsskaden, men også fordi hun siden har fået diskusprolaps i nakken. Hun har en ugentlig fridag.

Parternes synspunkter

Sagsøger har i sit påstandsdokument anført:

" ...

ANBRINGENDER

Det gøres overordnet gældende, at sagsøger som følge af arbejdsskaden er påført en varig indtægtsnedgang af nogen betydning, hvorfor hun er berettiget til erstatning for tab af erhvervsevne svarende til 15 procent. Både for så vidt angår perioden fra den 25. juli 2019 til den 21. februar 2021 og fra den 22. februar 2021.

Det følger af arbejdsskadesikringslovens § 17, stk. 1, at såfremt en arbejdsskade har nedsat tilskadekomnes evne til at skaffe sig indtægt ved arbejde, har den pågældende ret til erstatning for tab af erhvervsevne. Det fremgår videre af bestemmelsen, at der ikke ydes erstatning, hvis tabet af erhvervsevne er mindre end 15 procent.

Erhvervsevnetabsprocenten blev indført med arbejdsskadesikringsloven af 1977. Af betænkning 792/1977 fremgår om erhvervsevnetabsprocenten og grænsen på 15 procent:

"Det er administrationens erfaring, at et arbejdsulykkestilfælde har til følge, enten at skadelidtes erhvervsevne slet ikke – eller så godt som ikke – forringes, eller at erhvervsevnen forringes så meget, at skadelidte må op-høre helt eller delvis med erhvervsarbejde, eventuelt søge lettere og dårli-gere lønnet arbejde. Efter udvalgets opfattelse vil der derfor kun meget sjældent forekomme tilfælde, hvor erhvervsevnetabet, når et sådant forelig-ger, ikke måtte fastsættes til mindst 15-20 pct. Udvalget har draget konse-kvensen heraf og foreslår 15 pct. som den nedre grænse for tab af erhverv-sevne. Med denne nedre grænse er der således ikke fra udvalgets side forbundet noget ønske om at udelukke i øvrigt berettigede skade-lidte fra erstatning, men alene sikret administrationen adgang til at afvise dyberegående behandling af udokumenterbare bagatelkrav."
(min fremhævnings)

Udvalget fastslog hermed, at der skulle være adgang til at tilkende erhvervsevnetabserstatning svarende til 15 procent i det omfang, der ikke var tale om udokumenterbare bagatelkrav.

I samme retning Ankestyrelsens principafgørelse U-19-04, hvor følgende blandt andet anføres:

"Det fremgår af forarbejderne til lov om arbejdsskadeforsikring, at det med den foreslåede nedre grænse på 15 procent ikke var hensigten at udelukke i øvrigt berettigede skadelidte fra erstatning, men at sikre administrationen adgang til at afvise dyberegående behandling af udokumenterbare bagatelkrav. I tilfælde, hvor der er tale om et dokumenteret blivende indtægtstab som følge af en arbejdsskade, og hvor denne indtægtsnedgang er af nogen betydning, ydes der erstatning for tab af erhvervsevne på mindst 15 procent."

Det afgørende er herefter ikke, om skadelidtes erhvervsevnetab udgør præcis 15 procent. Det afgørende er, om skadelidte er påført et blivende indtægtstab af nogen betydning. Jf. i den forbindelse også Østre Landsrets dom af 15. marts 2021, hvoraf bl.a. fremgår følgende af præmisserne:

"Spørgsmålet er herefter, om A, uanset at hendes erhvervsevnetab som følge af arbejdsskaden opgjort efter arbejdsskadesikringslovens § 17 a er mindre end 15 pct., har lidt en varig indtægtsnedgang af nogen betydning med den følge, at hendes erhvervsevnetab skal fastsættes til 15 pct. med virkning fra den 20. juli 2015. Efter de foreliggende oplysninger, herunder H Kommunes afgørelse af 21. maj 2015 om tilkendelse af fleksjob til A grundet en væsentlig og varig reduktion af hendes arbejdsevne samt de øvrige oplysninger om hendes helbredsmæssige forhold, finder landsretten det godtgjort, at A som følge af den anerkendte arbejdsskade har lidt en varig indtægtsnedgang."

Den nedre grænse for en varig indtægtsnedgang af nogen betydning udgøres efter de ovenfor citerede forarbejder og Ankestyrelsens principafgørelse U-19-04 af udokumenterbare bagatelkrav ud fra en ressourcemæssig betragtning om at spare arbejdsskademyndighederne for udsigtsløse sager.

Arbejdsskadesikringslovens § 17 a, stk. 1, fastslår, at tabet af erhvervsevne for personer, der efter en arbejdsskade er visiteret til fleksjob eller er i fleksjob, fastsættes på grundlag af forskellen mellem indtjeningen før arbejdsskaden og ledighedsydelsen eller indtjeningen i fleksjobbet. Bestemmelsens stk. 3 fastslår, at indtjeningen i fleksjobbet udgør summen af lønnen fra arbejdsgiveren og tilskuddet fra kommunen.

Erhvervsevnetabsfastsættelsen efter § 17 a er således ikke udtryk for skadelidtes reelle erhvervsevnetab, idet erhvervsevnetabet fastsættes på baggrund af skadelidtes ret til sociale ydelser – dvs. uafhængigt af skadelidtes reelle indtjeningssevne.

Det fremgår af bestemmelsens stk. 4, at Arbejdsmarkedets Erhvervssikring træffer midlertidig afgørelse efter stk. 1, når tilskadekomne modtager ledighedsydelse, eller når der ikke er bevilget permanent fleksjob.

Der var ikke med indførelsen af § 17a i 2006 tilsigtet en ændring i forhold til, at det afgørende for om skadelidte var berettiget til erhvervsevnetabserstatning svarende til 15 procent, var, om skadelidte var påført et blivende indtægtstab af nogen betydning. Det vil sige, at uanset at fastsættelsen af erhvervsevnetabet efter § 17 a fastsættes på grundlag af forskellen mellem indtjeningen før arbejdsskaden og ledighedsydelsen eller indtjeningen i fleksjobbet, så er den nedre grænse på 15 procent heller ikke efter § 17a absolut. Det fremgår således af Ankestyrelsens principafgørelse 15-14, at princippet i Ankestyrelsens principafgørelse U-19-04 også gælder ved fastsættelse af erhvervsevnetab efter § 17a.

Erstatningsberettigede personer har derfor også mulighed for erstatning, selvom en eventuel lønnedgang er mindre end de 15 procent, også i den situation, hvor erhvervsevnetabet skal fastsættes efter § 17a, hvis skadelidte er påført et blivende indtægtstab af nogen betydning.

Det fremgår af den dagældende beskæftigelsesindsatslovs § 69 og 70, at fleksjob er en ordning for personer, som ikke kan opnå eller fastholde beskæftigelse på normale vilkår på arbejdsmarkedet, og som ikke modtager førtidspension eller seniorpension efter lov om social pension eller lov om højeste, mellemste, forholdt almindelig og almindelig førtidspension m.v., og som er under folkepensionsalderen, jf. § 1a i lov om social pension. Det er en betingelse, at personen har *varige og væsentlige* begrænsninger i arbejdsevnen

I samme retning fremgår det af beskæftigelsesindsatslovens § 70a, stk. 1, nr. 3, at der, for at en person kan blive visiteret til fleksjob, skal foreligge dokumentation for, at personens arbejdsevne anses for *varigt og væsentligt* begrænset, og at den ikke kan anvendes til at opnå eller fastholde beskæftigelse på normale vilkår.

Af beskæftigelsesindsatslovens § 70c, stk. 1, fremgår, at jobcenteret bevilger fleksjob for en periode af 5 år. Af bestemmelsens stk. 2 fremgår, at for personer, der er fyldt 40 år, bevilger jobcenteret efter det førstefleksjob et permanent fleksjob, hvis jobcenteret vurderer, at arbejdsevnen fortsat er nedsat i et sådant omfang, at overgang til beskæftigelse på det ordinære arbejdsmarked ikke er en mulighed, og betingelserne for fleksjob fortsat er opfyldt.

I overensstemmelse hermed følger det også af Ankestyrelsens principafgørelse 14-20, at ovennævnte regler om minimumserstatning også finder anvendelse i den situation, hvor skadelidte er visiteret til et midlertidigt fleksjob.

Det må således også bero på en fejlagtig forståelse af reglerne om tilkendelse af fleksjob, når Ankestyrelsen i afgørelsen af 25. juli 2019 (bilag 14) afviser, at sagsøgerens sag er omfattet af Ankestyrelsens principafgørelse U-19-04 med den begrundelse, at sagsøgeren var i et midlertidigt fleksjob. Allerede af den grund er Ankestyrelsens afgørelse behæftet med en retlig mangel, der som minimum må medføre, at Ankestyrelsens afgørelse skal hjemvises til fornyet behandling, såfremt retten ikke finder grundlag for at give sagsøger medhold i den principale påstand 1, jf. den subsidiære påstand i påstand 1.

Ad Ankestyrelsens afgørelse af 25. juli 2019 (påstand 1)

Sagsøgers faktiske indtægtsnedgang beregnet efter § 17a på 9,6 procent er udtryk for et blivende indtægtstab af nogen betydning, der berettiger til erstatning for tab af erhvervsevne svarende til 15 procent i perioden fra den 25. juli 2019 til den 21. februar 2021.

Som anført ovenfor er det en grundlæggende betingelse for tilkendelse af fleksjob, at personens arbejdsevne anses for varigt og væsentligt begrænset, og at den ikke kan anvendes til at opnå eller fastholde beskæftigelse på normale vilkår.

Det kan på den baggrund lægges til grund, at sagsøgeren, da hun den 6. juli 2010 blev visiteret til fleksjob, havde en varig og væsentlig begrænset arbejdssevne, hvilket det efterfølgende forløb og sagens lægelige akter da også bekræfter.

Som det også fremgår direkte af Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse af 28. februar 2019 (bilag 12), havde sagsøger på afgørelsestidspunktet en dokumenteret indtægtsnedgang på 9,6 procent, ligesom hun tidligere har haft en indtægtsnedgang på først 60 procent og derefter 13,5 procent. Sagsøgers sag falder derfor uden for kategorien af sager om udokumenterbare bagatelkrav, som administrationen efter forarbejderne ikke skulle bebyrdes med.

Der er i øvrigt ikke nogen holdepunkter for, at en dokumenteret indtægtsnedgang på 9,6 procent skulle være bagatelagtig eller uden nogen betydning. Til sammenligning ville sagsøgers erhvervsevnetab – hvis der alene blev taget hensyn til nedgangen i antallet af arbejdstimer fra 37 til 10 – kunne fastsættes til 73 %. Der er således ikke tale om et bagatelkrav.

Det bemærkes endvidere, at det skøn, der efter forarbejderne og arbejdsskadesikringslovens § 17 tilkommer myndighederne i vurderingen af, om der er et erstatningsberettigende indtægtstab, ikke omfatter sagsøgers situation, der jo er afgjort efter § 17a. Der er således ikke noget skønsmæssigt element i Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse af 28. februar 2019. Der er derimod tale om en ren beregningsafgørelse.

Ad Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse af 22. februar 2021 (påstand 2)

Sagsøgerens faktiske indtægtsnedgang beregnet efter § 17a på 8,8 procent er udtryk for et blivende indtægtstab af nogen betydning, der berettiger til erstatning for tab af erhvervsevne svarende til 15 procent i perioden fra den 22. februar 2021.

Til støtte for påstand 2 vedrørende Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse af 22. februar 2021 henvises der i sin helhed til det ovenfor anførte til Ankestyrelsens afgørelse af 25. juli 2019 (bilag 14).

Tilsidesættelse af Ankestyrelsens afgørelse kræver ikke sikkert grundlag

Det er ikke korrekt, når Ankestyrelsen under skriftvekslingen har anført, at det i denne sag skulle påhvile Sagsøger at tilvejebringe et sikkert grundlag, før end Ankestyrelsens afgørelse kan tilsidesættes.

Sagen angår ikke prøvelse af hverken Ankestyrelsens lægefaglige eller arbejdsmarkedsfaglige skøn, som er de skønselementer, der efter højesteretspraksis alene kan tilsidesættes efter tilvejebringelse af et sikkert grundlag. Synspunktet

om, at det påhviler **Sagsøger** at tilvejebringe et sikkert grundlag for at tilsidesætte Ankestyrelsens afgørelse, finder således heller ingen støtte i Østre Landsrets dom af 15. marts 2021, der angik samme tema som denne sag.

..."

Ankestyrelsen har i sit påstandsdokument anført:

"...

Anbringender

Til støtte for påstanden om frifindelse gøres det overordnet gældende, at **Sagsøger** ikke har godtgjort det fornødne sikre grundlag for at tilsidesætte Ankestyrelsens afgørelse af 25. juli 2019 (bilag 14) om afslag på erstatning for tab af erhvervsevne.

Ankestyrelsen har med rette afvist, at **Sagsøger** har ret til erstatning for tab af erhvervsevne i perioden fra den 28. februar 2019 til den 21. februar 2021, idet der ikke er grundlag for at kompensere en lønnedgang på 9,6 procent med erstatning for tab af erhvervsevne på 15 procent.

Ankestyrelsen gør til støtte herfor gældende, at **Sagsøgers** lønnedgang på 9,6 procent hverken kan karakteriseres som "varig/blivende" eller "af nogen betydning".

Det afgørende for, om **Sagsøger** har ret til erstatning for tab af erhvervsevne svarende til 15 procent som følge af en lønnedgang på 9,6 procent, er derfor, om hendes lønnedgang vurderes som 1) varig/blivende og 2) af nogen betydning.

Varigt/blivende tab:

Ankestyrelsen gør gældende, at **Sagsøger** ikke har godtgjort, at hendes lønnedgang i perioden fra den 28. februar 2019 til den 21. februar 2021 er varig/blivende.

Der henvises i den sammenhæng til, at **Sagsøgers** lønnedgang, efter hendes ansættelse i fleksjob den 1. august 2016 (bilag 10), i Arbejdsmarkedets Erhvervs-sikrings midlertidige afgørelse af 5. maj 2017 (bilag 11) blev beregnet til 13,5 procent og kompenseret med et midlertidigt tab af erhvervsevne på 15 procent, jf. arbejdsskadesikringslovens § 17a.

Ved Ankestyrelsens afgørelse af 25. juli 2019 (bilag 14), som er genstand for retens prøvelse, blev lønnedgangen beregnet til 9,6 procent, dvs. at der var tale om forøget indtjeningsevne og et lavere tab, og dermed en ændring i forhold til

den tidligere beregning af en lønnedgang på 13,5 procent. Ankestyrelsen stadfæstede Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse af 28. februar 2019 (bilag 12).

Ved Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings efterfølgende afgørelse af 22. februar 2021 (bilag 15), som også er genstand for rettens prøvelse, blev Sagsøgers midlertidige lønnedgang beregnet til 8,8 procent, og der var således tale om en yderligere forøget indtjeningsevne og et lavere tab, og dermed en ændring i forhold til den tidligere beregning af en lønnedgang på 9,6 procent. Lønnedgangen på 9,6 procent er derfor ikke varig/blivende.

Det er uden relevans for Sagsøgers ret til erstatning for tab af erhvervsevne, at det fremgår af de kommunale akter for 2009 til 2010 (bilag 16), at hendes funktionsevne er betydeligt nedsat i ethvert erhverv og at det fremgår af den neurologiske speciallægeerklæring (bilag 17), at den undersøgende læge vurderede, at det ikke var sandsynligt, at der ville ske en markant bedring af hendes symptomer fremover. Det er også uden betydning, at det fremgår af de lægelige akter, at Sagsøger som følge af arbejdsskaden er påført en væsentlig og varig reduktion af hendes arbejdsevne.

Spørgsmålet om Sagsøgers ret til erstatning for tab af erhvervsevne er afgjort efter bestemmelsen i arbejdsskadesikringslovens § 17a, og erstatningen for tab af erhvervsevne skal derfor fastsættes alene på grundlag af forskellen mellem indtjeningen før arbejdsskaden og indtjeningen i fleksjobbet, inklusiv tilskuddet fra kommunen. Der er tale om en beregning, hvor det ikke er muligt at inddrage skønselementer.

Et tab af nogen betydning:

Ankestyrelsen gør desuden gældende, at Sagsøger heller ikke har godtgjort, at en lønnedgang på 9,6 procent udgør et tab af nogen betydning.

Et tab af erhvervsevne, beregnet ud fra en lønnedgang på 9,6 procent, der end ikke har vist sig at være varig/blivende, idet den senest beregnede lønnedgang alene udgør 8,8 procent, må karakteriseres som et bagatelkrav, der ikke kan kompenseres med erstatning for tab af erhvervsevne på 15 procent.

Der er ikke fastsat en nedre grænse, men et tab af denne ringe størrelsesorden er så langt fra lovens minimumsgrænse på 15 procent, at det vil føre til en udhuling af denne grænse, hvis 9,6 procent kompenseres med 15 procent.

Dette støttes i høj grad af bemærkningerne i den ovenfor citerede uddrag af Betynkning nr. 1418/2002 om, at tabet skal være tæt på 15 procent.

Et tab på 9,6 procent er ikke tæt på 15 procent.

En sammenligning med et erhvervsevnetab, beregnet udelukkende på grundlag af nedgangen i ugentligt timetal, er ikke relevant for fastsættelsen af erhvervsevnetabet, idet fastsættelsen som beskrevet i § 17a alene skal ske på grundlag af tilskadekomnes faktiske lønnedgang, når tilskadekomne er visiteret til fleksjob (eller modtager ledighedsydelse).

Sagsøgers *subsidiære påstand:*

Ankestyrelsen bestrider, at Ankestyrelsens afgørelse af 25. juli 2019 lider af en retlig mangel, der gør afgørelsen ugyldig og skal medføre hjemvisning.

På tidspunktet for Ankestyrelsens afgørelse var principmeddelelse 14-20 ikke udsendt.

Ankestyrelsen henviste i sin begrundelse til, at **Sagsøger** var tilkendt midlertidigt fleksjob, og at der af den grund ikke var tale om et blivende (varigt) tab.

Med principmeddelelse 14-20 har Ankestyrelsen fastslået, at princippet om, at der – også når den tilskadekomne er visiteret til fleksjob – kan ydes erstatning for tab af erhvervsevne, selv om tabet ikke udgør mindst 15 procent, hvis der er dokumenteret et blivende indtægtstab af nogen betydning, også gælder, når den tilskadekomne er visiteret til et midlertidigt fleksjob, og der dermed som udgangspunkt bliver truffet en midlertidig afgørelse om erstatning for tab af erhvervsevne.

Ankestyrelsen er derfor enig i, at et afslag på at kompensere et tab på mindre end 15 procent med erstatning på tab af erhvervsevne på 15 procent, ikke kan begrundes med, at der er tale om et midlertidigt fleksjob. Principmeddelelsen ændrer dog ikke ved det centrale, nemlig at der fortsat skal være dokumenteret en varig/blivende lønnedgang af nogen betydning.

Resultatet af Ankestyrelsens afgørelse, baseret på principmeddelelse 14-20, ville da også have været det samme, nemlig et afslag på erstatning for tab af erhvervsevne, idet **Sagsøgers** lønnedgang på 9,6 procent hverken er varig/blivende (som tidligere begrundet) eller tæt på de 15 procent, dvs. et tab af nogen betydning. Det bemærkes hertil, at principmeddelelsen angik en sag, hvor en lønnedgang på 14,2 procent blev kompenseret med erstatning for tab af erhvervsevne på 15 procent.

På baggrund af de ovenfor anførte forhold skal Ankestyrelsen herefter frifindes.

..."

Arbejdsmarkedets Erhvervssikring har i sit påstandsdokument anført:

"...

ANBRINGENDER

Det gøres overordnet gældende, at der ikke er grundlag for at tilsidesætte Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse af 22. februar 2021 (bilag 15), hvorved Arbejdsmarkedets Erhvervssikring vurderede, at **Sagsøger** ikke var berettiget til erhvervsevnetabserstatning fra den 22. februar 2021, fordi hun ikke havde et erhvervsevnetab på mindst 15%.

Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse af 22. februar 2021 (bilag 15) er truffet i medfør af arbejdsskadesikringslovens § 17 a, som vedrører udmåling af erhvervsevnetab for personer, der efter en arbejdsskade er visiteret til eller er i fleksjob.

Efter bestemmelsen fastsættes erhvervsevnetabet på grundlag af forskellen mellem indtjeningen før arbejdsskaden og indtjeningen i fleksjobbet.

Der er mellem sagens parter enighed om, at der ved bedømmelsen af erhvervsevnetabet efter arbejdsskadesikringslovens § 17a ikke indgår skønsmæssige elementer, og at reglen således alene er en beregningsregel.

Erstatningen i sager efter bestemmelsen fastsættes således på grundlag af forskellen mellem lønnen før arbejdsskaden og lønnen i fleksjobbet, et eventuelt tab gradueres i spring på 5%, og tabet skal som udgangspunkt udgøre mindst 15% fore at berettigede til erstatning, jf. herved bemærkningerne til § 1, nr. 2, i lovforslag nr. 73 af 16. november 2005 om ændring af lov om arbejdsskadesikring, samt Østre Landsrets dom af 31. oktober 2017 i sag B-2695-16.

Det afgørende, for om skadelidte efter arbejdsskadesikringslovens § 17a alligevel kan være berettiget til erhvervsevnetabserstatning, selvom der ikke kan påvises en lønnedgang på mindst 15%, er, om skadelidtes lønnedgang må anses for at være *varig og af nogen betydning*, jf. herved bl.a. Ankestyrelsens principafgørelse U-19-04.

Det forhold, at **Sagsøgers** fleksjobtilkendelse efter den sociale lovgivning evt. baserer sig på, at hun vurderes at være påført en *varig nedsat arbejdsevne*, er ikke ensbetydende med, at hun efter arbejdsskadesikringsloven er påført et *varigt erhvervsevnetab*. Arbejdsskadesikringslovens § 17a åbner op for, at en persons erhvervsevne vurderes alene på baggrund af de foreliggende økonomiske forhold – uafhængig af en evt. betydelig nedsat arbejdsevne efter den sociale lovgivning – og efter bestemmelsen er erhvervsevnetabet som udgangspunkt midlertidigt. Det forhold, at **Sagsøger** er tilkendt et fleksjob, er dermed ikke ensbetydende med, at hendes lønnedgang er varig.

Afgørende må være, om **Sagsøgers** lønnedgang på 8,8% kan anses for at være varig og af nogen betydning i forhold til, at der normalt kun tilkendes erstatning for en lønnedgang, som udgør mindst 15%.

Det, gør Arbejdsmarkedets Erhvervssikring gældende, ikke er tilfældet.

Sagsøger er ansat i et fleksjob efter midlertidig bevilling fra **By 2** Kommune. Da der er tale om et midlertidigt fleksjob, er der således ikke med sikkerhed tale om en varig lønnedgang.

Endvidere kan en lønnedgang på 8,8% ikke anses for at berettiget til en erstatning for erhvervsevnetab på 15%, idet lønnedgangen ikke kan anses for at være af *nogen* betydning set i forhold til, at lovgiver har sat grænsen itl 15%.

Herved bemærkes det, at både principafgørelser og Østre Landsrets dom af 15. marts 2021, som **Sagsøger** henviser til, hver der er fundet grundlag for at anse lønnedgangen som varig og af nogen betydning, omhandler lønnedgange, som er væsentligt over det af **Sagsøger** påførte. Således udgjorde lønnedgangen 13,5% i principafgørelse U-19-04, 14,2% i principafgørelse U-14-20, og 11,67 eller 12,3% i Østre Landsrets dom af 15. mart 2021.

Sagsøger har på denne baggrund ikke løftet bevisbyrden for, at der er grundlag for at tilsidesætte Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse af 22. februar 2021 (bilag 15), og Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings frifindelsespåstand bør derfor tages til følge.

..”

Parterne har under hovedforhandlingen nærmere redegjort for deres opfattelse af sagen.

Rettens begrundelse og resultat

Retten lægger til grund, at **Sagsøger** på tidspunktet for Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings midlertidige afgørelse af den 28. februar 2019, som den 25. juli 2019 stadfæstedes af Ankestyrelsen, var ansat i et midlertidigt fleksjob.

Af Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse fremgår blandt andet, at **Sagsøgers** tab af erhvervsevne fastsat ud fra forskellen mellem lønnen i fleksjobbet og det kommunale tilskud, og hvad **Sagsøger** kunne have tjent uden sin arbejdsskade, er beregnet til 9,6%.

Retten lægger til grund, at **Sagsøger** på tidspunktet for Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings midlertidige afgørelse af den 22. februar 2021 fortsat var ansat i et midlertidigt fleksjob.

Af Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings afgørelse fremgår blandt andet, at Sagsøgers tab af erhvervsevne fastsat ud fra forskellen mellem lønnen i fleksjobbet og det kommunale tilskud, og hvad Sagsøger kunne have tjent uden sin arbejdsskade, er beregnet til 8,8%.

Ved de nævnte afgørelser bestemtes det, at Sagsøger ikke havde ret til erstatning for tab af erhvervsevne, idet Sagsøger ikke havde en lønnedgang på mindst 15%.

Det følger af arbejdsskadesikringslovens § 17, stk. 1, at hvis en arbejdsskade har nedsat den tilskadekomnes evne til at skaffe sig indtægt ved arbejde, har den pågældende ret til erstatning for tab af erhvervsevne. Der ydes dog ikke erstatning, hvis tabet af erhvervsevne er mindre end 15%.

Tabet af erhvervsevne for personer, der efter en arbejdsskade er i fleksjob, beregnes efter de i arbejdsskadesikringslovens § 17 a indeholdte retningslinjer, og det er ubestridt, at de af myndighederne foretagne beregninger af Sagsøgers erhvervsevnetab har fundet sted i overensstemmelse hermed.

Det er imidlertid omtvistet, om Ankestyrelsen og Arbejdsmarkedets Erhvervssikring med føje kunne bestemme, at de for Sagsøger beregnede erhvervsevnetabsprocenter på henholdsvis 9,6% og 8,8% indebar, at hun herefter ikke var berettiget til erhvervsevnetabserstatning.

Parterne er i den forbindelse enige om, at den i arbejdsskadesikringslovens § 17, stk. 1, indeholdte bestemmelse om, at der ikke ydes erstatning, hvis tabet af erhvervsevnen er mindre end 15%, ikke er absolut, og at det fremgår af såvel bestemmelsens forarbejder som af praksis, at i tilfælde, hvor der er tale om et dokumenteret blivende indtægtstab som følge af en arbejdsskade, og hvor denne indtægtsnedgang er af nogen betydning, ydes der erstatning for tab af erhvervsevne på mindst 15%.

Retten finder på baggrund af det i sagen oplyste om Sagsøgers helbreds-mæssige forhold og om det som følge heraf bevilligede fleksjob, at Sagsøgers arbejdsevne må anses for betydeligt nedsat. Retten finder imidlertid hen-set dels til oplysningerne om udviklingen i Sagsøgers erhvervsevne og dels til, at de konstaterede lønnedgange på henholdsvis 9,6% for perioden 28. februar 2019 til den 21. februar 2021 og 8,8% fra den 22. februar 2021 og indtil erhvervsevnetabet genvurderes ligger betydeligt under de i arbejdsskadesikringslovens § 17, stk. 1 anførte 15%, at det ikke kan anses godtgjort, at Sagsøgers indtægtsnedgang kan anses at være blivende og af nogen betydning.

Som følge heraf tages Ankestyrelsens og Arbejdsmarkedets Erhvervssikrings frifindelsespåstande til følge.

Sagsomkostningerne er efter sagens værdi, forløb og udfald fastsat til dækning af partsrepræsentations- og advokatudgifter med 55.000 kr. til henholdsvis Ankestyrelsen og Arbejdsmarkedets Erhvervssikring. Ankestyrelsen er ikke momsregistreret. Arbejdsmarkedets Erhvervssikring er ikke momsregistreret.

THI KENDES FOR RET:

Ankestyrelsen frifindes.

Arbejdsmarkedets Erhvervssikring frifindes.

FOA – Fag og Arbejde som mandatar for **Sagsøger** skal betale sagsomkostninger til Ankestyrelsen med 55.000 kr.

FOA – Fag og Arbejde som mandatar for **Sagsøger** skal betale sagsomkostninger til Arbejdsmarkedets Erhvervssikring med 55.000 kr.

Beløbene skal betales inden 14 dage.

Sagsomkostningerne bliver forrentet efter rentelovens § 8 a.

Publiceret til portalen d. 23-05-2022 kl. 13:00

Modtagere: Sagsøgte S/I Arbejdsmarkedets Erhvervssikring, Mandatar
FOA - Fag og Arbejde, Sagsøgte Ankestyrelsen, Sagsøger,
Advokat (L) Amelie Brofeldt, Advokat (H) Anders Bang Mønster Hansen