



Udskrift af dombogen

DOM

Afsagt den 14. juli 2016 i sag nr. BS [REDACTED]

Lina [REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]

mod

[REDACTED] Forsikring A/S
[REDACTED]
[REDACTED]

Sagens baggrund og parternes påstande

Sagen vedrører spørgsmålet om, hvorvidt sagsøger, Lina [REDACTED] har krav på erstatning fra sagsøgte, [REDACTED] Forsikring A/S, for tab af erhvervsevne efter erstatningsansvarslovens § 5 som følge af en knæskade påført af en hund, der er ansvarsforsikret hos sagsøgte.

Lina [REDACTED] har nedlagt påstand om, at [REDACTED] Forsikring A/S skal betale 354.330 kr. med tillæg af sædvanlig procesrente fra sagens anlæg.

[REDACTED] Forsikring A/S (herefter [REDACTED]) har nedlagt påstand om frifindelse, subsidiært, at den påståede erstatning fastsættes til et mindre beløb.

Oplysningerne i sagen

Denne dom indeholder ikke en fuldstændig sagsfremstilling, jf. retsplejelovens § 218 a, stk. 2.

Lina [REDACTED] blev den 2. december 2010 skadet af en hund, der var forsikret [REDACTED] Lina [REDACTED] kom til skade med sit knæ. Skaden medførte, at Lina [REDACTED] var igennem et forløb for at afklare, i hvilket omfang hun kunne være tilknyttet arbejdsmarkedet.

Lina [REDACTED] arbejdede inden ulykken i køkkenet i familiens restaurant. Hun var under uddannelse som kok, men forløbet blev sat i bero den 16. maj 2010. Hun har ikke genoptaget uddannelsen igen. Hun er efterfølgende fortsat i familierestauranten. Hun er ansat til at arbejde 25 timer om ugen. Hun har gennemgået et løbende revalideringsforløb, der stoppede den 2. juni 2014.

Arbejdsskadestyrelsen blev den 6. september 2013 anmodet om en vejledende udtalelse vedrørende Lina [REDACTED] tab af erhvervsevne forbundet

med skaden. Arbejdsskadestyrelsen har ved udtalelse af 18. maj 2015 vurderet, at erhvervsevnetabet er mindre end 15 procent.

■■■■■■ har anerkendt ansvaret som følge af skaden, men har afvist at betale erstatning, da erhvervsevnetabet er mindre end 15 procent.

■■■■■■ har tidligere anerkendt et varigt mén på 5 procent.

Sagen er anlagt den 9. december 2015.

Forklaringer

Lina ■■■■ har forklaret, at hun efter folkeskolens 10. klasse arbejdede som pædagogmedhjælper. Hun begyndte at arbejde hos sin svigerfar, mens hun også var medhjælper på et bocenter, hvor hun havde nattevagter. Hun fik efterfølgende mere arbejde i restauranten. Hun startede som opvasker og tjener. Senere arbejdede hun fuld tid i køkkenet. Hun startede på kokkeuddannelsen i 2007. Uddannelsen varer 4 år. Der er tale om en kombination skoleforløb af 10-ugers varighed og praktik. Hun manglede et af tre skoleforløb, da hun satte uddannelsen i bero, svarende til omkring et halvt år. Da hun var i kokkelære, tjente hun elevløn. Som færdiguddannet ville hun få en højere løn. Hun blev ikke færdiguddannet grundet ulykken. Lægen sagde, at hun ikke kunne fuldføre, og at det ikke var muligt at starte op igen. Dette skyldtes belastning af knæ, rygsmerter, hovedpine, koncentrationsbesvær og hukommelsesbesvær. Hun satte først uddannelsen i bero, men efter hun havde været sygemeldt i omkring et år, fik hun besked om, at uddannelsen ikke længere kunne sættes i bero.

Efter sygemeldingen startede hun med 10-12 timer ugentligt, da hun stille og roligt skulle køres op i tid. Det blev ikke godt i knæet igen. Efter anmodning fra jobcentret aftalte hun i 2014, at hun skulle have 25 timer ugentligt. Det er fortsat den samme aftale, hun arbejder efter nu, men hun har noget færre timer end de 25. Hun er fastlønnet til 15.000 kr. per måned uanset antal timer.

Hendes arbejdsopgaver har ændret sig. Hun kan ikke sætte varer på plads og tage tunge løft. Hun skal tage de lidt lettere opgaver, der ikke kræver for meget hjælp. Hun møder ind omkring kl. 10-10.30. Hendes mand tager med for at sætte varer på plads og eventuelt hjælpe hende. Hun gør grøntsager klar, bager og lignende. Det tager oftest et par timer, nogle gange længere tid, hvis hun har behov for at sidde ned, da det er stående arbejde. Hun tager telefonen, bestiller varer og tager sig af bookinger. En typisk arbejdsdag varer til kl. 14-15. Hun kan ikke arbejde om aftenen, for når der er mange mennesker, bliver hun forvirret og kan ikke følge med. Hun skal have sit eget tempo. Det skyldes følgevirkningerne af knæskaden, hvor hun har hovedpine og let bliver forvirret. Hun kan ikke tage imod ordrer, og hun har koncentrationsbesvær.

Til speciallægeerklæringen af den 21. maj 2013, bilag 2, s. 20-21, har hun forklaret, at hun har knæsmærter, efterhånden også i det andet knæ. Hun har

også smerter i hofte og ryg samt konstant hovedpine. Det er kommet efter knæskaden. Hendes egen læge mener, at det har sammenhæng med knæskaden grundet hendes gang og stående stillinger. Det er altså følgevirkninger af dette. Hun gik i et smerteforløb med en psykolog og en fysioterapeut. Hun fik blandt andet hjælp til at sove om natten, da hun havde problemer med det. Hun har svært ved at træne sin lårmuskel op, og det skal gøres stille og roligt. Hun tager seks smertestillende piller dagligt til alle smerterne i kroppen.

Hun takkede nej til virksomhedspraktik, da det var som fuldtids-parkeringsvagt. Hun fik derfor at vide, at kommunen ikke kunne hjælpe yderligere. Hun ville ikke have kunnet klare fuld tid som parkeringsvagt, hvor hun skulle gå rundt hele dagen, og da hun har hukommelsesbesvær, som ville gøre det svært at huske alle reglerne. Hun ville ikke give det et forsøg. Hun har alle de skånehensyn, hun kan have, i det nuværende arbejde. Hun har mulighed for at afveksle mellem stillinger i arbejdet. Hun bestemmer selv sin arbejdstid. Hendes mand tager over, hvis hun har det rigtig skidt. Hun styrer selv dagsordenen. Hun har fået bevilget en støttestol, så hun kan sidde ned i køkkenet. Hun kan sætte sig og lave vagtplaner og lignende.

I revalideringsforløbet skulle det foregå i små forløb, for at hun kunne få noget ud af det. Dette var grundet hendes hukommelsesbesvær, og de mente på jobcentret, at det ville være bedre med små perioder. Det foregik på Campus Vejle i kortere kursusforløb i bl.a. IT og regnskabsførelse. De har dog ansat en bogholder i restauranten nu, da hun ikke lærte nok i forløbet til, at hun turde føre bogholderiet selv.

Hun tjener i dag 15.000 kr. før skat per måned, så hun tjener 180.000 kr. årligt. En nyuddannet kok tjener 22-23.000 kr. månedligt. Den seneste uddannede kok i restauranten tjente 23.000 kr. månedligt. Han var der i knap et år. Han er afløst af en ufaglært køkkenmedhjælper, der tjener 19-20.000 kr.. Hun havde altså kunnet tjene omkring 22.000 kr. som nyuddannet kok.

Knæet har en méngrad på 5 procent. Hun er blevet undersøgt for universel gigttilstand, men der er ikke konstateret noget. Det blev hun af sin egen læge, der tog blodprøver osv.

Kokkeuddannelsen blev sat i bero den 16. maj 2010, da hendes datter havde det svært i skolen med ordblindhed, talblindhed og angstanfald. Hun skulle på et kursusforløb med sin datter, mens hendes mand fortsat arbejdede i restauranten. Uddannelsen skulle genoptages i januar 2011. Det var aftalen med uddannelsesstedet. Hun arbejdede under kursusforløbet også i restauranten, stadig til elevløn. Det var i overensstemmelse med overenskomsten på det tidspunkt. Hun havde typisk aftenarbejde i restauranten.

Hun har fået afslag på et flexjob. Hun ved ikke, om hun egentlig ville have et, for hun vil jo gerne arbejde.

Nikolaj [REDACTED] har forklaret, at han arbejder på [REDACTED] Restaurant i Vejle som køkkenansvarlig. Han står for madlavningen. Han har arbejdet der i 6-7 måneder. Han arbejder ikke sammen med Lina, men hun er der, når han kommer. Hun bestiller varer, laver salat og brød. Hun plejer at gå en halv time efter, at han er kommet. Han ved ikke rigtig, hvor længe hun arbejder. Hun har nogle sygedage. Så kommer Rene og tager over, eller også gør han selv. Han mener ikke, at hun har flere sygedage, end det er normalt. De taler ikke rigtig om hendes problemer med knæet i restauranten, for de når ikke at tale så meget sammen, men han kender til det. Hun arbejder aldrig om aftenen. Han møder kl. 12, hvis han skal lave brød og bakker. Hvis hun laver det, møder han kl. 14.

Tobias [REDACTED] har forklaret, at han er tjener på [REDACTED] Restaurant. Han arbejder hovedsaglige som tjener, men han laver også andre opgaver. De er et lille team, der skal hjælpe hinanden. Især de unge hjælper hinanden på tværs. Han har været ansat 12-14 måneder. Han arbejder ikke selv sammen med Lina, men han kommer tit og giver en hånd, da hun ikke kan lave det store praktiske arbejde. Hun laver små aflastningsopgaver for de andre, såsom at hakke grøntsager. Hun kommer ikke og hjælper med betjeningen eller i køkkenet. Hun tager oftest hjem ved 14-tiden.

Parternes synspunkter

Parterne har i det væsentligste procederet i overensstemmelse med deres påstandsdokumenter.

Lina [REDACTED] har i sit påstandsdokument anført:

”På vegne af sagsøger gøres det gældende:

- at sagsøger kom til skade i forbindelse med hundeoverfaldet den 2. december 2010,
- at sagsøgers helbredsmæssige gener indebærer, at hun har funktionssvigt, som medfører, at hun ikke kan arbejde fuldt ud og udnytte den anden uddannelse, hun var i gang med at gennemføre som kok,
- at sagsøgers erhvervsevnetab skal fastsættes skønsmæssigt til 15 %,
- at sagsøgers løn forud for ulykken, som skal lægges til grund for erstatningsberegningen, skal fastsættes til kr. 230.000,00, principalt i medfør af erstatningsansvarslovens § 7, stk. 1, subsidiært skønsmæssigt til samme beløb efter erstatningsansvarslovens § 7, stk. 2

I relation til sidstnævnte skønsmæssige lønfastsættelse, skal denne foretages ud fra en kokkeløn, der minimum udgør kr.

30.000,00 som færdiguddannet kok i Vejle Kommune”

har i sit påstandsdokument anført:

”Sagsøgte Forsikring A/S har som lovpligtig ansvarsforsikrer for den hund, der var impliceret i hændelsen den 2. december 2010, anerkendt ansvaret for følgerne efter hundeloven.

Det bestrides imidlertid, at hændelsen den 2. december 2010 har ført til fysiske begrænsninger af en sådan karakter, at sagsøgers erhvervsevne er kompromitteret i et omfang, der giver grundlag for at fastsætte en erhvervsevnetabserstatning til 15 % eller mere.

Det må således i overensstemmelse med Arbejdsskadestyrelsens vejledende udtalelse af 18. maj 2015 lægges til grund, at erhvervsevnetabet er mindre end 15 %, og sagsøgte henviser i det hele til Arbejdsskadestyrelsens begrundelse for den vejledende vurdering.

Det må således lægges til grund, at sagsøger, der afslog et tilbud om iværksættelse af virksomhedspraktik, burde kunne varetage et arbejde på fuld tid på det brede arbejdsmarked, og det beror således alene på sagsøgers valg og ønske, at hun fortsat fungerer i familievirksomheden.

Det bestrides, at der er grundlag for at fastsætte årslønnen til 230.000,00 kr.

Sagsøger oppebar således før uheldet en indtjening på årsbasis svarende til kr. 186.500,00, og det bestrides efter det foreliggende, at der er grundlag for at fastsætte årslønnen til et højere beløb.

Det bestrides som udokumenteret, at sagsøgers angivelser vedrørende indtjeningsforhold i Vejle Kommune er retvisende.”

Rettens begrundelse og afgørelse

Retten finder på baggrund af sagens oplysninger og det af parterne anførte, at Lina den 2. december 2010 pådrog sig en knæskade, der har medført en nedsættelse af hendes funktionsdygtighed.

Arbejdsskadestyrelsen har i sin vejledende udtalelse vurderet, at det er sandsynliggjort, at Lina ikke havde erhvervsmæssige funktionsbegrænsninger forud for skaden, da hun havde haft en stabil

tilknytning til arbejdsmarkedet. Arbejdsskadestyrelsen vurderede på denne baggrund, at Lina [REDACTED] havde en fuld erhvervsevne før ulykkestidspunktet. Arbejdsskadestyrelsen vurderede yderligere, at Lina [REDACTED] foruden skaden ville have kunnet fortsætte i samme stilling i restauranten på fuld tid.

Det må derfor anses for godtgjort, at Lina [REDACTED] forinden ulykken havde en fuld erhvervsevne.

Arbejdsskadestyrelsens har i sin vejledende udtalelse vurderet, at Lina [REDACTED] har lidt et erhvervsevnetab på mindre end 15 procent. Arbejdsskadestyrelsen har især lagt vægt på, at det vurderes, at Lina [REDACTED] har kompetencer inden for det administrative område, som hun ville kunne gøre brug af på det brede arbejdsmarked i en stilling på fuld tid med skånebehov for sit knæ. Arbejdsskadestyrelsen har også lagt vægt på, at Lina [REDACTED] øvrige gener i form af lænderygsmærter, nakkesmerter og kognitive gener med konstant hovedpine, ikke efter en lægefaglig vurdering med overvejende sandsynlighed kan relateres til ulykken den 2. december 2010.

Retten finder ikke, at Lina [REDACTED] har oplyst omstændigheder, som giver grundlag for en anden vurdering af hendes gener end Arbejdsskadestyrelsens. Retten har i den forbindelse tillagt det betydning, at Lina [REDACTED] ikke ønskede at deltage i den virksomhedspraktik, som hun blev tilbudt for at opnå et retvisende billede af hendes arbejdsevne. Det forhold, at den pågældende virksomhedspraktik, ifølge Lina [REDACTED] forklaring, - som ikke understøttes af andre oplysninger - skulle foregå som parkeringsvagt, kan ikke ændre på denne vurdering. Retten finder således ikke, at der er det fornødne grundlag for at tilsidesætte Arbejdsskadestyrelsens vurdering af, at Lina [REDACTED] forventes at ville kunne opretholde sin fulde erhvervsevne på det brede arbejdsmarked.

Retten bemærker, at de i sagen foreliggende oplysninger i det væsentligste ses at have foreligget, da Arbejdsskadestyrelsen fremkom med sin vejledende udtalelse den 18. maj 2015, og således må antages at have indgået deri.

Herefter, og da det af Lina [REDACTED] i øvrigt fremkomne ikke kan føre til andet resultat, finder retten ikke, at der foreligger det fornødne sikre grundlag for en anden vurdering af Lina [REDACTED] erhvervsevne end Arbejdsskadestyrelsens. Lina Hviid har således ikke godtgjort et erhvervsevnetab på 15 procent eller derover, hvorfor [REDACTED] påstand om frifindelse tages til følge.

Retten bestemte, at sagsøger, Lina [REDACTED] inden 14 dage skal betale sagens omkostninger med 45.000 kr. inklusive moms. Beløbet er til brug for sagsøgtes udgifter til advokatbistand.

Retten har ved omkostningsafgørelsen lagt vægt på sagens omfang, karakter og resultat. Det bemærkes, at sagsøgte ikke er momsregistreret.

Thi kendes for ret:

Sagsøgte, [REDACTED] Forsikring A/S, frifindes.

Lina [REDACTED] skal betale sagens omkostninger med 45.000 kr.

Beløbet skal betales inden 14 dage.

Sagsomkostningerne forrentes efter rentelovens § 8a.

Rasmus Aggersbjerg Kristensen
retsassessor

Udskriftens rigtighed bekræftes.
Retten i Kolding, den 14. juli 2016.

Louise Nors Jensen, Retsassistent