

IV. Arbeidshof Antwerpen, afdeling Antwerpen, 25 april 2017

Artikel 100, § 1 van de gecoördineerde wet van 14 juli 1994 – Evaluatie arbeidsongeschiktheid – Ongeschoolde arbeider – Middelzware of lichte arbeid

Na de eerste zes maanden van primaire arbeidsongeschiktheid dient de vermindering van verdienvermogen niet enkel beoordeeld te worden in functie van het gewone beroep maar ook in functie van de beroepscategorie waartoe een beroepsarbeid behoort en beroepsactiviteiten die door opleidingen mogelijk zijn gemaakt.

Personen die geen specifieke scholing gevolgd hebben moeten gekwalificeerd worden als ongeschoolde arbeiders.

Bij de beoordeling van de arbeidsongeschiktheid van ongeschoolde arbeiders moet ook rekening worden gehouden met de ongeschiktheidsgraad ten aanzien van middelzware of lichte arbeid die geen specifieke scholing vereisen.

Rolnummer : 2016/AA/434
RIZIV t./X.

...

2. Feiten en voorgaande rechtspleging

(...) werd vanaf 12 maart 2012 arbeidsongeschikt erkend door de adviserend geneesheer van zijn ziekenfonds.

Na een geneeskundig onderzoek van 3 juli 2014 besliste de gewestelijke commissie van de Geneeskundige raad voor invaliditeit (GRI) van de provincie Antwerpen dat vanaf 10 juli 2014 niet langer arbeidsongeschikt was zoals bedoeld in artikel 100 van de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994.

Met verzoekschrift, neergelegd ter griffie van de arbeidsrechtbank Antwerpen, afdeling Antwerpen op 5 augustus 2014 tekende (...) verhaal aan tegen voornoemde beslissing.

Bij vonnis van 26 maart 2015 werd de vordering van (...) ontvankelijk verklaard, doch alvorens ten gronde te beslissen, dokter (...) als geneesheer-deskundige aangesteld met als opdracht betrokke te onderzoeken en na te gaan of hij vanaf 10 juli 2014 en sedertdien, eventueel tot welke datum, arbeidsongeschikt was in de zin van artikel 100, § 1 van de wet tot instelling en organisatie van een regeling voor verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994.

Het definitief deskundig verslag werd ontvangen ter griffie van de arbeidsrechtbank Antwerpen, afdeling Antwerpen op 19 november 2015.

Bij vonnis van 23 juni 2016 van de arbeidsrechtbank Antwerpen, afdeling Antwerpen werd(en):

- de vordering van (...) gegrond verklaard
- de bestreden administratieve beslissing van 3 juli 2014 uitgaande van de gewestelijke commissie van de Geneeskundige raad voor invaliditeit vernietigd
- voor recht gezegd dat (...) vanaf 10 juli 2014 arbeidsongeschikt is in de zin van artikel 100 § 1 van de gecoördineerde wet van 14 juli 1994
- de Landsbond der Christelijke Mutualiteiten veroordeeld om aan (...) vanaf 10 juli 2014 arbeidsongeschiktheidsuitkeringen te betalen, te vermeerderen met de gevorderde intresten, dit voor zover (...) voldoet aan alle andere voorwaarden van vergoedbaarheid
- de kosten van het geding, met inbegrip van de kosten van het deskundig onderzoek, in toepassing van artikel 1017, tweede lid van het Gerechtelijk Wetboek ten laste gelegd van het Rijksinstituut voor ziekte- en invaliditeitsverzekering; de kosten werden aan de zijde van (...) vereffend op 142,25 EUR rechtsplegingsvergoeding; aan de zijde van de Landsbond der Christelijke Mutualiteiten en het Rijksinstituut voor ziekte- en invaliditeitsverzekering werden geen kosten begroot en derhalve niet vereffend; de kosten van het deskundig onderzoek van dokter ... werden bepaald op een bedrag van 494,52 EUR.

Met een verzoekschrift hoger beroep, neergelegd ter griffie van het arbeidshof Antwerpen op 29 juli 2016, stelt het Rijksinstituut voor ziekte- en invaliditeitsverzekering hoger beroep in tegen voornoemd vonnis.

3. Eisen in hoger beroep

Het Rijksinstituut voor ziekte- en invaliditeitsverzekering vordert in haar syntheseconclusie, neergelegd ter griffie op 11 januari 2017:

- het hoger beroep ontvankelijk en gegrond te verklaren
- het vonnis van 23 juni 2016 te vernietigen en er opnieuw rechtdoende in graad van hoger beroep
- voor recht te zeggen dat (...) vanaf 10 juli 1994 niet langer arbeidsongeschikt is in de zin van de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994, en derhalve vanaf 10 juli 2014 niet langer gerechtigd is op ziekte- en invaliditeitsuitkeringen
- over de kosten te oordelen als naar recht.

(...) vordert in zijn/haar syntheseconclusie, neergelegd ter griffie op 22 februari 2017:

- het hoger beroep af te wijzen als ontvankelijk doch ongegrond
- het vonnis van 23 juni 2016 te bevestigen, voor zover dit vaststelt dat hij vanaf 10 juli 2014 meer dan 66 % arbeidsongeschikt was en zodoende de graad van ongeschiktheid vertoonde om een ziekte- en invaliditeitsuitkering te ontvangen
- ondergeschikt, alvorens recht te doen ten gronde, een college van deskundigen aan te stellen met gebruikelijke onderzoeksopdracht
- het Rijksinstituut voor ziekte- en invaliditeitsverzekering te veroordelen tot de kosten van het geding, begroot op 174,94 EUR rechtsplegingsvergoeding.

De Landsbond der Christelijke Mutualiteiten is niet verschenen ter zitting van 28 maart 2017 en heeft geen schriftelijke conclusies genomen.

4. Ten gronde

4.1. Situering van het geschil in hoger beroep

Het geschil tussen partijen betreft de vraag of (...) op 10 juli 2014 en sedertdien arbeidsongeschikt is in de zin van artikel 100, § 1 van de gecoördineerde wet van 14 juli 1994 betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen.

Gelet op de medische betwisting heeft de arbeidsrechtbank Antwerpen, afdeling Antwerpen (...) aangesteld als gerechtsdeskundige.

In zijn deskundig verslag, ontvangen ter griffie van de arbeidsrechtbank Antwerpen, afdeling Antwerpen op 19 november 2015, kwam (...) tot volgende bespreking (zie stuk 8 dossier rechtspleging arbeidsrechtbank Antwerpen, afdeling Antwerpen: deskundig verslag (...) d.d. 19 november 2015, pag. 2):

“Uit het onderzoek en uit de verschillende technische gegevens weerhouden wij dat de (...) lijdt aan de gevolgen van een deels aangeboren en deels verworven lumbale stenose. Er is lage rugpijn, uitstraling naar een been en een neurogene claudicatio. Bij falen van een goed gevoerde conservatieve therapie is er indicatie tot heelkundig ingrijpen. Tijdens de ingreep wordt het kanaal verbreed. Dit geeft gewoonlijk goede resultaten en het is niet duidelijk waarom dit hier niet is voorgesteld of uitgevoerd.

We kunnen stellen dat de (...) op 10 juli 2014 niet in staat was, en sedertdien niet in staat is te werken als arbeider waarbij meer dan 500 m dient te worden gestapt en waarbij zwaar lichamelijk werk dient te worden uitgevoerd. Hiervoor is zijn verdienvermogen minder dan één derde van wat te verwachten is. Wel zijn er zittende activiteiten die haalbaar zijn, of rugsparende beroepen zoals parking wachter, museum opzichter edm.”

Na verzending van het deskundig verslag in voorlezing werden er geen opmerkingen geformuleerd op de medische bevindingen van de gerechtsdeskundige.

Wel heeft de geneesheer-inspecteur van het Rijksinstituut voor ziekte- en invaliditeitsverzekering aan de gerechtsdeskundige nog expliciet de vraag gesteld of hij uit het voorlopig verslag mag besluiten dat de deskundige de beslissing van de Geneeskundige raad voor invaliditeit, die stelt dat de (...) geschikt is voor rugsparend werk bevestigt (stuk 1a bundel RIZIV: brief d.d. 29.09.2015 van geneesheer-inspecteur...).

De arbeidsrechtbank heeft zich aangesloten bij het advies van de geneesheerdeskundige en de vordering van (...) gegrond verklaard.

Het Rijksinstituut voor ziekte- en invaliditeitsverzekering acht zich gegriefd door het bestreden vonnis en houdt staande dat (...) vanaf 10 juli 2014 arbeidsongeschikt is in de zin van artikel 100, § 1 van de gecoördineerde wet van 14 juli 1994.

Ter ondersteuning van dit standpunt verwijst zij naar volgende documenten:

1. (a) aangetekende zending vanwege het RIZIV gericht aan gerechtsdeskundige dr. ... d.d. 29 oktober 2015: opmerkingen op voorverslag
(b) kopie opmerkingen voorverslag aan tegenstrever
(c) briefwisseling met deskundige periode 3 november 2015-3 december 2015
2. Cassatie 26 februari 1990 (RIZIV/Sari).

(...) houdt voor dat hij niet in aanmerking komt voor rugbelastende of rugsparende arbeid en hij verwijst hiervoor naar volgende documenten:

1. Medisch attest dr. ... d.d. 14 juni 2013
2. Medisch attest dr. ... d.d. 8 juli 2014
3. Medisch attest dr. ... d.d. 29 juli 2014
4. Medisch attest dr. ... d.d. 14 augustus 2014
5. Medisch attest dr. ... d.d. 16 januari 2015
6. Medisch attest dr. ... d.d. 27 maart 2015
7. Toegangscodes MRI d.d. 22 oktober 2015
8. Medisch attest dr. ... d.d. 9 november 2015

4.2. Beoordeling

Overeenkomstig artikel 100, § 1, eerste lid van de gecoördineerde wet van 14 juli 1994 wordt als arbeidsongeschikt erkend de werknemer die alle werkzaamheid heeft onderbroken als rechtstreeks gevolg van het intreden of het verergeren van letsels of functionele stoornissen waarvan erkend wordt dat ze zijn vermogen tot verdienen verminderen tot een derde of minder dan een derde van wat een persoon, van dezelfde stand en met dezelfde opleiding, kan verdienen door zijn werkzaamheid in de beroepencategorie waartoe de beroepsarbeid behoort, door betrokkene verricht toen hij arbeidsongeschikt is geworden, of in de verschillende beroepen die hij heeft of zou kunnen uitoefenen hebben uit hoofde van zijn beroepsopleiding.

Om als arbeidsongeschikt erkend te kunnen worden moet dus tegelijkertijd voldaan worden aan drie voorwaarden:

- onderbreking van elke werkzaamheid
- die onderbreking moet het rechtstreeks gevolg zijn van het intreden of verergeren van letsels of functionele stoornissen
- het verdienvermogen moet verminderd zijn tot een derde of minder dan een derde van wat de referentepersoon zou kunnen verdienen.

Er bestaat tussen partijen geen betwisting dat (...) voldoet aan de eerste twee vermelde voorwaarden zodat enkel no dient onderzocht te worden of het verdienvermogen van (...) verminderd is tot een derde of minder dan een derde van wat de referentepersoon zou kunnen verdienen in de verschillende referentieberoepen.

Aangezien de bestreden administratieve beslissing zich situeert na de eerste zes maanden van primaire arbeidsongeschiktheid dient de vermindering van verdienvermogen niet enkel geëvalueerd te worden in functie van het gewone beroep van (...) maar eveneens in functie van de beroepencategorie waartoe zijn beroepsarbeid behoort en de beroepsactiviteiten die door zijn opleiding mogelijk worden gemaakt.

Uit de voorgebrachte feitelijke gegevens blijkt (...) werd geboren in 1974. Hij volgde lager onderwijs in Marokko en werkte tijdens de periode van 1990-1997 als visser. Vervolgens kwam hij naar België en leerde hij Nederlands in avondschool.

In België was hij van 20 januari 1999 tot 31 juli 2000 werkzaam als tomatenplukker en nadien werkte hij als arbeider in een bandencentrale. Hij was ook nog werkzaam als arbeider bij Belgomilk van 13 december 2010 tot 26 december 2010.

Aangezien (...) geen specifieke scholing heeft genoten moet hij gekwalificeerd worden als een ongeschoolde arbeider.

(...) werd arbeidsongeschikt erkend vanaf 12 maart 2012 wegens chronisch laag ruglijden.

Uit het expertiseverslag blijkt dat de gerechtsdeskundige een objectieve pathologie weerhoudt meer bepaald een lumbale stenose met lage rugpijn, uitstraling naar een been en een neurogene claudicatio.

Deze geobjectiveerde pathologie veroorzaakt functionele stoornissen waardoor (...) volgens de gerechtsdeskundige vanaf 10 juli 2014 niet meer in staat is om te werken als arbeider waarbij meer dan 500 m dient te worden gestapt en waarbij zwaar lichamelijk werk moet uitgevoerd worden.

De loutere vaststelling dat (...) niet meer in staat is om zwaar lichamelijk werk te verrichten volstaat niet om hem arbeidsongeschikt te beschouwen als niet wordt nagegaan of de wettelijk vereiste ongeschiktheidsgraad ook bestaat ten aanzien van middelzware of lichte arbeid die geen specifieke scholing vereisen (Cass., 26.02.1990, Arr. Cass., 1989-1990, 846).

Welnu de gerechtsdeskundige is zeer formeel in zijn besluit, dit op basis van het klinisch onderzoek en de verschillende technische gegevens, dat (...) nog in aanmerking komt voor rugsparende arbeid en zittende activiteiten.

Aan de hand van de voorgebrachte medische attesten van zijn behandelende geneesheer en de technische onderzoeken (stukken 1 t/m 8 bundel (...)) bewijst (...) geenszins dat zijn verdienvermogen eveneens verminderd is tot een derde of minder dan een derde van wat de refertepersoon zou kunnen verdienen ten opzichte van de groep van beroepen die geen specifieke scholing vereisen en waartoe ook licht lichamelijk werk en rugsparende arbeid behoort.

Bij gebreke aan nieuwe medische elementen die van aard zijn de bevindingen van de deskundige te weerleggen of in twijfel te trekken dient het in ondergeschikte orde geformuleerde verzoek van (...) om een college van deskundigen aan te stellen te worden afgewezen.

Gelet op het objectief expertiseverslag sluit het arbeidshof zich aan bij het gemotiveerd definitief besluit van de gerechtsdeskundige; (...) is op 10 juli 2014 en sedertdien niet arbeidsongeschikt in de zin van artikel 100, § 1 van de gecoördineerde wet van 14 juli 1994.

Het hoger beroep is gegrond.

BESLISSING

Het arbeidshof,

Verklaart het hoger beroep ontvankelijk en gegrond.

Vernietigt het vonnis van 23 juni 2016 van de arbeidsrechtbank Antwerpen, afdeling Antwerpen met uitzondering van de tenlastelegging en vereffening van de gedingkosten.

Opnieuw recht sprekend.

Bevestigt de beslissing van 3 juli 2014 van de Gewestelijke Commissie van de Geneeskundige raad voor invaliditeit.

...