628/01

Den 27. september 2001 blev i sag nr. 54.706:

xxxxx xxxxxx
xxxxxxxxxxxxxxx x
xxxx xxxxx

mod

Danske Forsikring
Borupvang 4
2750 Ballerup

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstageren, der har retshjælpsforsikring i Danske Forsikring, klager ved sin advokat over selskabets afvisning af at yde retshjælpsdækning til en anmeldt tvist med en entreprenør om mangler ved en af entreprenøren opført ejendom.

Klagerens advokat har i skrivelse af 5/12 2000 redegjort for sagen således: "[Klageren] har fået opført en beboelsesejendom af E.-H.V. A/S. … I november 1999 opdagede [klageren], at fliserne i begge badeværelser ikke er opsat korrekt. Flere fliser er gået løse og der er faldet fliser ned hele eller i mindre stykker. … E.-H.V. A/S tilbød, at afhjælpe problemet ved udskiftning af de enkelte løse og nedfaldne fliser. Da problemet med nedfaldne fliser tilsyneladende var generelt, idet der til stadighed kom nye løse fliser til, fastholdt [klageren] overfor E.-H.V. A/S sit krav om ny opsætning af fliserne i de to baderum. … E.-H.V. A/S har ved retten i Odense anmodet om isoleret bevisoptagelse vedr. 11 andre ejendomme. Der er tale om nye opførte ejendomme som har samme problem med løse og nedfaldende fliser. Flisearbejdet i [klagerens] ejendom såvel som i de 11 andre ejendomme, er udført af underentreprenør F. Murerforretning … Parterne i syns- og skønssagen E.-H.V A/S og F. Murerforretning har efterfølgende accepteret, at [klagerens] ejendom omfattes af den isoleret bevisoptagelse. … Retshjælpsforsikring bør således dække advokatudgifter i forbindelse med gennemførelsen af [klagerens] krav mod E.-H.V. A/S."

Selskabet har i skrivelse af 14/12 2000 til nævnet bl.a. anført: "Det fremgår direkte af advokat F.D.'s brev af 16.08.00, at der alene ansøges om retshjælpsdækning til at få vores forsikringstagers ejendom med under den verserende syns- og skønsforretning, således som 11 andre husejere har deres ejendomme med i skønsforretningen. Den verserende syns- og skønsforretning er mellem E.-H.V. og F. Murerforretning, og det er vores opfattelse, at vores forsikringstager ikke er part i en aktuel konflikt men alene ønsker, at også hans ejendom omfattes af skønsforretningen, ligesom 11 andre ejendomme er omfattet, således at omfanget af manglerne ved fliserne klarlægges. Husejerne er for os at se ikke part i skønsforretningen, idet de alene stiller deres ejendomme til rådighed for syns- og skønsforretningen. Da det er en betingelse for at få retshjælpsdækning, at forsikringstageren er part i en konkret og aktuel konflikt, der med rimelighed kan danne grundlag for et civilretligt søgsmål jfr. vilkårenes pkt. 2 stk. 1 og 2., og da sagens parter er E.-H.V. og F. Murerforretning, har vi afvist at yde retshjælpsdækning til sagen. … Endvidere har vi henvist til Byggeriets Ankenævn, idet vi mener, at en tvist mellem vores forsikringstager og E.-H.V. kan behandles ved klagenævn. …Skønsforretningen har til formål at klarlægge, om vores forsikringstager samt de øvrige ejere af ejendommene, der indgår i sagen, har retlige krav udover de mangler, som E.H.V. allerede har anerkendt. Da det således ikke er klarlagt, om sikrede har et krav, han med rimelighed kan søge gennemført over for E.H.V., foreligger der ikke i retshjælpsforsikringens forstand en konflikt, der kan opnås retshjælpsdækning til. … Derudover er det ikke klarlagt, om vores forsikringstager har krav over for E.H.V. og den eventuelle størrelse af dette, hvorfor der mellem forsikringstageren og E.H.V. ikke foreligger en konkret konflikt på nuværende tidspunkt. Betingelserne for retshjælpsdækning i henhold til vilkårenes pkt. 2 stk. 1 og 2 er ej heller opfyldt i dette tilfælde, hvorfor vi må fastholde, at retshjælpsdækning ikke på nuværende tidspunkt kan ydes."

Heroverfor har klagerens advokat i skrivelse af 20/12 2000 til nævnet bl.a. anført: "Jeg fastholder, at min klient er part i den verserende syns- og skønssag mellem E.-H.V. A/S og F. Murerforretning. Således har min klient ladet sig omfatte af denne syns- og skønssag med det formål at opnå dokumentation for sit krav mod E.-H.V. A/S. Uanset Ankenævnet for Forsikring måtte nå til det resultat, at min klient ikke er part i den verserende syns- og skønssag mellem E.-H.V. A/S og F. Murerforretning, har min klient et selvstændigt krav mod E.H.V. A/S på renovering af flisearbejdet i badeværelserne. Det-

te krav er genstand for en konkret aktuel konflikt, idet E.H-V. A/S har afvist at foretage fuldstændig renovering af flisearbejdet i min klients badeværelser. Uanset udfaldet af syns- og skønssagen mellem E.-H.V. A/S og F. Murerforretning vil min klient forfølge sit krav imod E-H.V. A/S. Jeg skal i den forbindelse oplyse, at min klients problem med nedfaldende fliser i badeværelset til stadighed forværres og at min klient i konsekvens heraf har taget det ene badeværelse helt ud af brug."

Forsikringsbetingelserne indeholder bl.a. følgende bestemmelser: "**2 Hvilke tvister er dækket af forsikringen** **1** Forsikringen dækker tvister, som er opstået i privatlivet, og som efter deres art vil kunne behandles af en domstol efter retsplejelovens regler om civile sager. Forsikringen dækker også tvister af denne art, som efter parternes aftale i stedet behandles ved voldgift. **2** Ved tvister forstås konkrete aktuelle konflikter, som med rimelighed kan danne grundlag for et civilretligt søgsmål. … **7 Klagenævn** Kan tvisten behandles ved et klagenævn, fx Forbrugerklagenævnet eller andet godkendt klagenævn, er sikrede forpligtet til først at benytte denne mulighed, se punkt 5, stk. 5. Omkostninger ved sådan klagenævnsbehandling er ikke dækket."

Nævnet udtaler:

Nævnet lægger til grund, at klageren ønsker retshjælpsdækning med henblik på at få inddraget sin ejendom under den eksisterende bevisoptagelse, der er udmeldt ved retten, således at den skønserklæring, der fremkommer, vil kunne anvendes i den tvist, der foreligger mellem klageren og entreprenøren. Nævnet finder, at denne fremgangsmåde må betragtes som en hensigtsmæssig måde at få løst parternes uenighed, således at der ikke under disse omstændigheder er grundlag for at henvise klageren til først at udnytte mulighederne ved klagenævnsbehandling.

Derfor

b e s t e m m e s :

Selskabet, Danske Forsikring, skal yde retshjælpsdækning til klageren i forbindelse med den eksisterende syns- og skønssag.

Marianne Højgaard Pedersen