648/02

Den 24. juni 2002 blev i sag nr. 56.740:

xxxxxxx xxxxxxxx
xxxxxxxxxxxx x
xxxx xxxx

mod

Topdanmark Forsikring A/S
Borupvang 4
2750 Ballerup

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstageren, der har retshjælpsforsikring i Topdanmark Forsikring A/S, klager ved sin advokat over selskabets afvisning af at yde retshjælpsdækning til en retssag om forsøgertabserstatning.

Selskabet har afvist at yde forsikringsdækning til sagen med henvisning til, at denne er omfattet af undtagelsesbestemmelserne om tvister i forbindelse med erhvervsudøvelse.

Klagerens mand blev dræbt ved en ulykke på en gård. Af stævningen fremgår bl.a.: "Sagsøger gør i sagen gældende, at sagsøgte er forpligtet til at udbetale erstatning til sagsøger for tab af forsørger, under henvisning til K. Maskinstations ansvarsforsikring. Dette har sagsøgte bestridt. Sagsøgers afdøde ægtefælle, H.P. blev den 3. oktober 2000 ved tragisk arbejdsulykke dræbt på sin midlertidige arbejdsplads hos gårdejer M.P. Sagsøgers ægtefælle fungerede i realiteten som selvstændig og foretog 10 års beholderkontrol på gyllebeholdere. Sagsøgte havde ansvaret for udgravningen omkring gyllebeholderen og sagsøgte var til stede ved L.C. da uheldet skete. Sagsøger skulle foretage en udvendig besigtigelse af gyllebeholderen. Sagsøgte havde lavet en udgravning med rendegraver ned langs gyllebeholderens side, således at besigtigelse af bl.a. kabler og bolte kunne foretages. Gårdejer M.P. havde aftalt besigtigelsen med Bygnings- og Maskinkontoret for Sydjylland og Fyn, som havde aftalt med sagsøgers ægte-

fælle, at han skulle udføre besigtigelsen. Gyllebeholderen er 4 meter høj og er nedgravet så ca. 1,6 meter er over terræn og ca. 2,4 meter er under terræn. Efter sammenskridningen blev udgravningen målt til at gå ca. 1,6 meter ud fra beholderen og udgravningens længde langs beholderen var ca. 3,5 meter. Det opgravede materiale var oplagt i en stak på terrænet udfra udgravningen og en del af materialet lå på et betonstøbt underlag, mens resten lå på jorden. Under henvisning til sagens **bilag 2** har det været Arbejdstilsynets vurdering, at årsagen til nedskridningen skyldes, at udgravningens skrænter har været for stejle i forhold til dybden og at medvirkende årsag også kan skyldes trykpåvirkning fra det oplagte materiale. Gravearbejdet er således af sagsøgte udført på en måde, at hældningen af skrænterne og placering af de opgravede materialer udgjorde en risiko for sammenstyrtning. Det fremgår tillige af instruktionen for 10 års gyllebeholderkontrol, vedlagt som sagens **bilag 4**, at udgravningen skal være udført i henhold til Arbejdstilsynets anvisninger herfor. Der henvises i den sammenhæng til Arbejdsmiljølovens § 42. Sagsøgte har afvist at udbetale erstatning for tab af forsøger under henvisning til, at sagsøgers afdøde ægtefælle var blevet advaret om faren. Det må derfor antages at være sagsøgtes anbringende at sagsøgers afdøde ægtefælle har givet disculperende samtykke til overtrædelse af arbejdsmiljølovens § 42. Det er sagsøgers opfattelse, at et sådant samtykke der skulle fritage sagsøgte for erstatningsansvar ikke kan gives. Som **bilag 5** vedlægges politirapport fra afhøring af sagsøgte og øvrige af sagens implicerede parter."

Selskabet har afvist at yde retshjælpsdækning med den ovenfor nævnte begrundelse om erhvervsudøvelse.

Klagerens advokat har i klageskrivelsen af 18/9 2001 til nævnet anført: "Det er min opfattelse, at tvisten ikke er en erhvervsmæssig tvist, idet kravet relaterer sig til en mistet forsørgertabserstatning."

Selskabet har over for nævnet fastholdt, at der er en sådan forbindelse til klagerens ægtefælles erhvervsudøvelse, at retshjælp ikke kan ydes. Selskabet har endvidere i skrivelse af 9/10 2001 til nævnet anført: "Der er tale om en særdeles tragisk arbejdsulykke, men vi finder at der er identifikation mellem L.P. [klageren] og afdøde. At retssagen der søges retshjælpsdækning til er anlagt af den erhvervsudøvendes ægtefælle bevirker ik-

ke, at der i forhold til hende kan blive tale om en sag af privat retlig karakter, hvilket er en betingelse for at retshjælpsforsikringen tilknyttet familieforsikringen kan blive aktuel."

Af forsikringsbetingelserne fremgår bl.a.: "**3 Hvilke tvister er ikke dækket af forsikringen 1** Tvister i forbindelse med erhvervsudøvelse. Ved erhvervsudøvelse forstås: a. Tvister vedrørende sikredes selvstændige virksomhed, hvad enten der er tale om hovederhverv, bierhverv eller hobbypræget erhverv. b. Formuedispositioner i forbindelse med de under a. nævnte forhold. c. Tvister af enhver art, opstået i forbindelse med sikredes ansættelsesforhold."

Nævnet udtaler:
Sagen er anlagt mod den maskinstation, som havde ansvaret for udgravningen omkring gyllebeholderen.

Nævnets flertal finder i overensstemmelse med nævnets almindelige praksis og i øvrigt med henvisning til de gældende forsikringsbetingelser, at ulykkestilfældet har en sådan umiddelbar forbindelse til klagerens afdøde ægtefælles erhvervsudøvelse, at tvisten ikke er dækket af retshjælpsforsikringen.

Nævnet bemærker herved, at det for retshjælpsdækningen er uden betydning, at retssagen, der søges retshjælpsdækning til, er anlagt af den erhvervsudøvendes ægtefælle.

Herefter

b e s t e m m e s :

Klagen kan ikke tages til følge.

Marianne Højgaard Pedersen