670/03

Den 22. april 2003 blev i sag nr. 59.184:

xxxxx xxxxxxxxxx x
xxxxxx xxxx xxxxxxxx
xxxxxxxxxx xx
xxxx xxxxxxxx

mod

Alm. Brand
Provinsforsikring A/S
Stilling Kirkevej 10
8660 Skanderborg

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstagerne, der har retshjælpsforsikring i Alm. Brand Provinsforsikring A/S, klager ved deres advokat over selskabets afvisning af at dække advokatomkostninger i forbindelse med en tiltænkt retssag.

Selskabet har afvist at dække advokatomkostningerne under henvisning til, at der ikke forelå en konkret og aktuel tvist, der er dækket af retshjælpsforsikringen.

Klagerne købte ejendom den 1/9 1998.

H. Menighedsråd har tidligere været ejer af ejendommen, men der har, inden klagerne købte den, været et par mellemkommende ejere.

Klagerne har konstateret en olieforurening på ejendommen. Årsagen er, at der er strømmet olie ud fra en olietank, som fortsat ligger på ejendommen, og som dengang ejendommen blev tilsluttet fjernvarme, ikke er blevet tømt og afblændet.

Klagerne har haft et firma til at tømme restindholdet i tanken, hvor der fortsat var noget olie, ligesom dette firma kunne konstatere, at tanken ikke var blevet afblændet, hvilket har været årsagen til olieforureningen.

Det fremgår af sagsakterne fra R. Kommune, at kommunen den 9/2 1987 fremsendte et brev til H. Menighedsråd med en frist til 1/8 1987 til at grave olietanken op eller tømme den for restindhold og afblænde den. Efterfølgende blev fristen forlænget til 1/6 1988.

Ved brev af 15/2 1988 har H. Menighedsråd meddelt R. Kommune, at olietanken var blevet afblændet.

I skrivelse af 19/8 2002 til nævnet har klagernes advokat bl.a. anført:

> "Da menighedsrådet ikke ville anerkende erstatningsansvaret for mine klienters udgifter til oprensning på grunden, har det været nødvendigt for mine klienter at anlægge retssag mod menighedsrådet.
>
> Da vort firma som anført i mit brev af 19.04.01 repræsenterede menighedsrådet i forbindelse med salget af den omhandlede ejendom, blev sagen overgivet til advokat A.K. som nu, efter at der er ydet M.S. og R.G.P. [klagerne] retshjælpsdækning, har anlagt sag mod menighedsrådet med påstand om dækning for de med oprensning af grunden forbundne omkostninger.
>
> Efter at sagen blev overgivet til advokat A.K., opgjorde jeg mit salærkrav til kr. 3.450,- samt porto og kopi kr. 100,- + moms, eller i alt kr. 4.437,50, overfor Provinsforsikring, som har afslået betaling heraf under henvisning til, at der ikke forelå en tvist mellem parterne.
>
> Det gøres gældende, at Provinsforsikring med fradrag af selvrisiko på retshjælpsforsikringen er forpligtet til at betale min klients advokatomkostninger til undertegnede over retshjælpsforsikringen.

Til støtte herfor gøres det gældende, at der fra sagens start har været en tvist mellem parterne, men at tvisten ikke kunne løses gennem forligsforhandlinger, hvilket har medført, at der blev udtaget stævning ved retten.

Derfor er den rådgivende bistand, der er ydet mine klienter i forbindelse med dette forsøg på at opnå et forlig med menighedsrådet, også omfattet af retshjælpsforsikringen."

Selskabet fastholder sin afgørelse og har ved skrivelse af 5/9 2002 til nævnet anført:

"I skrivelsen fra klagers advokat til menighedsrådet jf. bilag ... i klageskrivelse til Ankenævnet informerer denne menighedsrådet om sagen og hvad en evt. oprensning af grunden vil koste.

Klagers advokat oplyser i næstsidste afsnit på skrivelsens side 3, at såfremt der ikke kan findes en mindelig løsning på sagen og den derfor må overgå til retten, må denne udtræde, idet han også tidligere har repræsenteret menighedsrådet.

Af menighedsrådet svar på den ovenfor nævnte skrivelse jf. bilag ... i klageskrivelse til Ankenævnet fremgår det at man afviser at yde erstatning til klageren.

Det er således efter vores opfattelse først på dette tidspunkt, at der foreligger en konkret og aktuel tvist der kan danne grundlag for retshjælpsdækning.

Efter klagerens advokat har modtaget skrivelsen fra menighedsrådet, overgår sagen til en anden advokat, der som ovenfor oplyst søger retshjælpsdækning og får tilsagn herom.

Vi modtager efterfølgende yderligere skrivelser fra advokaten der er fremlagt som bilag ... i klageskrivelsen til Ankenævnet herunder en kopi af mail af 5. maj 2001 fra menighedsrådet uden dette giver anledning til at ændre vores opfattelse.

På baggrund af ovenstående gøres det gældende:

- at da klagerens advokat behandlede sagen var der ikke tale om en konkret og aktuel konflikt, der efter retshjælpsbetingelserne kan danne grundlag for at yde tilsagn om retshjælpsdækning
- at der alene har været tale om almindelig advokat rådgivning under sagen som der ikke ydes retshjælp til efter forsikringsbetingelserne.
- at det først er da menighedsrådet i deres skrivelse af 15. maj 2001 til klagers advokat afviser kravet, at der er tale om en konkret og aktuel konflikt der opfylder retshjælpsbetingelserne for tilsagn om retshjælpsdækning.
- at vores afvisning af at give tilsagn om retshjælpsdækning til sagen har været berettiget jf. forsikringsbetingelserne"

Forsikringsbetingelserne indeholder bl.a. følgende bestemmelser:

"**§ 2. Hvilke tvister er dækket af retshjælpsforsikringen?**

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.

...

2. Ved tvister forstås konkrete aktuelle konflikter, som med rimelighed kan danne grundlag for et civilretligt søgsmål."

Nævnet udtaler:

Klagerne henvendte sig til advokat for at få bistand i en sag, som selskabet har meddelt retshjælpsdækning til. Nævnet finder, at det forhold, at klagerne under sagens forløb måtte skifte advokat på grund af dennes inhabilitet ikke bør medføre, at klagerne stilles ringere, end de må antages at ville være stillet, hvis dette advokatskift ikke havde fundet sted. Da nævnet ikke finder grundlag for at antage, at selskabet i den situation ville have reduceret salæropgørelsen med de indledende skridt i sagen, findes selskabet ikke at være berettiget til at afslå dækning.

Derfor

b e s t e m m e s :

Selskabet, Alm. Brand Provinsforsikring A/S, skal yde retshjælpsdækning til advokatomkostninger.

Marianne Højgaard Pedersen