674/03

Den 16. juni 2003 blev i sag nr. 59.646:

xxxxx xxxx xxxxxxx
xxxxxxxxx xxx
xxxx xxxxxxx

mod

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

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstageren, der har retshjælpsforsikring i Alm. Brand Provinsforsikring A/S, klager ved sin advokat over selskabets afvisning af at yde forhåndstilsagn om retshjælpsdækning i forbindelse med en sag mod sælgeren af en veteranmotorcykel.

Det fremgår af sagen, at den omhandlede motorcykel er en 41 år gammel klassisk engelsk Velocette Venem.

Klagerens advokat gør gældende, at den købte motorcykel ikke lever op til de krav, som en forbruger kan forvente. De i stævningen påberåbte forhold er følgende:

"1. Der er kraftige bankelyde fra motoren
2. Motoren er utæt
3. Koblingen løber og vil ikke koble fra
4. Der er monteret i forkert karburator
5. Gearkassen låser i gearene
6. Der er ikke monteret vibratorstrop til tanken
7. Tændingen er defekt
8. Bagstøddæmperne er utætte/opslidte
9. Der er monteret uoriginale kabler

10. Der er monteret uoriginale fodhvilere
11. Der er monteret uoriginal justeringsmekanisme til støddæmperne
12. Tophastigheden er 70 miles/h, hvilket er ca. 30-35 miles/h for lidt i forhold til normen.

Min klient har oplyst, at De, efter at min klient har haft reklameret, har haft motorcyklen på værksted i september og november måned 2001, samt i perioden 2/4 - 16/6 2002. De har desuden haft motorcykelen på værksted siden d. 19/7 2002 uden at De endnu har været i stand til at udbedre manglerne.

Idet de ovenfor anførte mangler må anses for væsentlige skal jeg herved på min klients vegne hæve købet jf. købelovens § 42."

Selskabet har i skrivelse af 22/10 2002 til nævnet:

"Vi modtager d. 3. oktober 2002 skrivelse af 2. oktober … fra advokatfuldmægtig P.H.J., hvor denne anmoder om retshjælpsdækning på vegne af forsikringstageren.

I skrivelse af 8. oktober 2002 … afslår vi foreløbigt at yde retshjælpsdækning, under henvisning til at der er tvivl om sagens rimelighed. Vi anfører at denne tvivl alene kan afklares gennem afholdelse af syn og skøn, og at udgifterne hertil i første omgang må afholdes af forsikringstageren selv, men at skønsudgiften vil blive refunderet, såfremt skønsforretningen giver forsikringstageren grundlag for at fortsætte sagen.

Sagen drejer sig i korthed om, at forsikringstageren ønsker at hæve handlen vedr. købet af en veteranmotorcykel på grund af mangler ved motorcyklen.

Som hævegrund anfører forsikringstageren at der er tale om væsentlige fejl og mangler ved motorcyklen, herunder kraftige bankelyde fra motoren, at motoren er utæt med oliespild til følge, at der er monteret uoriginale dele, at motorcyklens tophastighed ikke lever op til normen m.v.

Sagsøgtes advokat afviser påstanden om købets ophævelse og anfører heroverfor, at nogle af de anførte fejl og mangler skyldes fejlbetjening, at forsikringstageren har

foretaget ændringer ved motorcyklen, at andre forhold ikke er mangler m.v. Advokaten foreslår herudover forsikringstagerens advokat at begære syn og skøn.

Det gøres gældende:

- at selskabet på det vurderingstidspunktet foreliggende grundlag har været berettiget til at afvise retshjælpsdækning med begrundelse i sagens rimelighed, idet der ikke foreligger objektive forhold der kan begrunde eller underbygge sagens rimelighed,

- at advokaten ikke har sandsynliggjort sagens rimelighed,

- at sagens rimelighed alene kan afklares gennem afholdelse af syn og skøn,

- at selskabet har været berettiget til at henvise forsikringstageren til foreløbigt selv at afholde udgiften til syn og skøn."

I forsikringsbetingelserne hedder det bl.a.:

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

…

3. Selskabet skal - på det foreliggende grundlag - afgive udtalelse om, hvorvidt tvisten er dækket af forsikringen eller ikke. Selskabet har både ret og pligt til at give udtryk for tvivl om sagens rimelighed. Dækningstilsagn er begrænset til omkostninger, der står i et rimeligt forhold til sagens genstand.

…

§ 5. Hvilke omkostninger er ikke dækket af retshjælpsforsikringen?

1. Omkostninger, som ikke er afholdt med rimelig grund, f.eks. fordi sikrede ikke skønnes at have rimelig grund til at føre sagen, eller fordi disse ikke står i rimeligt forhold til sagens genstand."

Nævnet udtaler:

Nævnet har gennemgået sagen og finder ikke at kunne kritisere, at selskabet har afvist at yde forhåndstilsagn om retshjælpsdækning på det foreliggende grundlag.

Derfor

b e s t e m m e s :

Klagen kan ikke tages til følge.

Marianne Højgaard Pedersen