723/05

Den 27. april 2005 blev i sag nr. 64.451:

xxxxx xxxxxx
xxxxxxxxxxxxx xxxxxxxxxxx
xxxxxx x
xxxx xxxxxxxxxxx

mod

Forsikrings-Aktieselskabet
Alka
Engelholm Alle 1
2630 Taastrup

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

Forsikringstageren, der har familieforsikring med retshjælpsdækning i Forsikrings-Aktieselskabet Alka, klager ved sin advokat over selskabets afvisning af at yde retshjælpsdækning i forbindelse med genoptagelse af en sag mod Tryg Forsikring A/S som ansvarsforsikrer for en bil.

Selskabet har afvist at yde retshjælp med henvisning til, at der ikke er rimelig grund til at føre sagen, dels fordi der ikke ses grundlag for genoptagelse efter erstatningsansvarsloven, dels fordi der ikke ses at være årsagsforbindelse mellem ulykken og de nuværende gener.

Det fremgår af sagen, at klageren den 1/12 1994 var involveret i en trafikulykke, hvorved hun pådrog sin en whiplash-skade.

I udtalelse dateret 5/7 1995 fra speciallæge i neurokirurgi B.B.A. er angivet, at klageren har et mén og erhvervsevnetab, men at det på daværende tidspunkt var vanskeligt at udtale sig om det fremtidige funktionsniveau. Det fremgår videre, at det er lægens opfattelse, at tilstanden på sin vis er stationær, selvom intensiteten af de somatiske symptomer svinger noget.

Herefter fastsatte Tryg Forsikring A/S som ansvarsforsikrer for den skadevoldende bil erhvervsevnetabet og méngraden til 15 %.

Af den kommunale lægejournal dateret 10/6 2003 fremgår, at der er en svær smertetilstand som følge af den trafikulykke, klageren var udsat for i 1994. Derudover fremgår, at en speciallæge i rheumatologi har vurderet, at klageren opfylder de diagnostiske kriterier for fibromyalgi. Endelig fremgår, at klagerens arbejdsevne vurderes til at være ubetydelig.

Den 9/7 2003 blev klageren bevilget førtidspension af G. kommune. Af bevillingsskrivelse fremgår, at den faglige begrundelse for tilkendelsen er følger efter trafikuheld i 1994 samt diagnosen fibromyalgi, som har direkte indflydelse på arbejdsevnen.

Kiropraktor L.W. har om klagerens gener i udtalelse dateret 8/11 2004 anført:

> "Fra september 1994 til januar 1999 modtog G.B. løbende kiropraktiske behandlinger rettet mod hendes whiplash-symptomer. G.B.'s symptomer beskrives således, at der var smerter i nakke og skuldre samt hovedpine, ømhed i muskler throrakalt og cervicalt. Hovedpinen kunne være forskelligt lokaliseret og varierer i styrke.
>
> Patient var i perioder i årene fra 1994-1999 i bedring dog ikke 100 % smertefri. Der var tale om en konstant smertetilstand i nakke/skulderregion og tilbagevendende hovedpine af varierende karakter.
>
> Det skal tilføjes at G.B. igennem hele behandlingsforløbet selv var meget interesseret i at opnå bedring og gav udtryk for at hun gerne hurtigst muligt ville genoptage et arbejde. G.B. er en aktiv person, som før trafikuheldet ikke tidligere havde haft symptomer/problemer eller gener i bevægeapparatet. Det synes derfor sandsynligt at G.B.'s lidelse i dag og de deraf varige symptomer er udsprunget af påkørselsepisoden i 1994."

Klagerens advokat anmodede ved skrivelse af 28/10 2003 Tryg Forsikring A/S om at genoptage sagen, hvilket selskabet afslog ved skrivelse af 28/11 2003.

Ved skrivelse af 13/2 2004 anmodede klagerens advokat det indklagede selskab om retshjælpsdækning, hvilket selskabet afslog ved skrivelse af 13/5 2004.

Klageren har ved sin advokat over for nævnet gjort gældende, at selskabet skal tilpligtes at give tilsagn om retshjælpsdækning. Advokaten har til støtte herfor i skrivelse af 8/7 2004 til nævnet anført, at klagerens lidelse har udviklet sig så voldsomt, at klageren har konstante smerter og nu er ude af stand til at varetage et arbejde.

Advokaten har i skrivelse af 29/11 2004 til nævnet endvidere anført:

> "Alka forsikring gør i skrivelse af 23. juli d.å. gældende, at der ikke er sket en uforudset ændring i skadelidtes helbredsmæssige tilstand, idet denne forsat ville blive sat til 15 %.
>
> I den anledning skal jeg venligst henvise til det i sagen fremlagte bilag… fra G. Kommune, der efter en grundig vurdering har konkluderet at G.B. ingen erhvervsevne har og på den baggrund har kommunen bevilliget min klient førtidspension.
>
> Endvidere har Alka forsikring gjort gældende, at der ikke er årsagssammenhæng mellem ulykken og den af G.B. konstante smertetilstand.
>
> Min klient har i den anledning kontaktet, kiropraktor L.W., der er en af landets førende inden for hendes område, der mener, at det er sandsynligt, at min klients nuværende tilstand skyldes trafikuheldet i 1994, jfr. vedlagt som bilag…, skrivelse af 8. november 2004.
>
> I øvrigt bemærkes, at lægerne fra Tryg og Alka ikke af økonomisk uafhængige af begge selskab, samt at der til min klients sygdom kræves specialviden, hvorfor min klage over afvisning at ville yde retshjælpsdækning fastholdes."

Advokaten har endvidere fremlagt en artikel om whiplash.

Selskabet har over for nævnet fastholdt sin afgørelse. Selskabet har til støtte herfor i skrivelse af 22/7 2004 til nævnet anført:

"I henhold til denne lov [Erstatningsansvarsloven] og den praksis der er gældende i denne sammenhæng, skal der være sket en uforudset ændring i skadelidtes helbredsmæssige tilstand for at få sagen genoptaget i henhold til lovens § 11 - jf. den kommenterede erstatningsansvarslov 5. udgave s. 226 ff.

Som følge af uheldet den 1. december 1994 fastsatte Tryg Forsikring klagers méngrad til 15 % og udbetalte erstatning på baggrund heraf.

Ved forelæggelse af sagens oplysninger for selskabets lægekonsulent har denne vurderet, at klagers mén fortsat er 15 %, hvorfor der ikke kan konstateres at være sket en væsentlig ændring i klagers helbredstilstand.

På baggrund af dette er der således ikke grundlag for genoptagelse af sagen i henhold til den tidligere gældende erstatningsansvarslov § 11, samt den gældende praksis for genoptagelse i henhold til denne bestemmelse af sager vedrørende personskader sket før den nye erstatningsansvarslovs ikrafttræden pr. 1. juli 2002.
…
Derudover skal det anføres, at såvel Trygs som ALKA forsikrings lægekonsulenter har vurderet, at der ikke er sammenhæng mellem klagers tilskadekomst i 1994 og den senere udviklede fibromyalgi, som er årsagen til klagers aktuelle helbredstilstand."

Af forsikringsbetingelserne fremgår bl.a.:

"**§ 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, at der ikke er en sådan udsigt til, at den påtænkte retssag vil føre til et for klageren gunstigt resultat, at selskabet kan tilpligtes at

give forhåndstilsagn om retshjælpsdækning. Nævnet kan derfor ikke kritisere selskabets afgørelse.

Derfor

b e s t e m m e s :

Klagen kan ikke tages til følge.

J. Hermann

Udskriften bekræftes

Henning Jønsson