747/06

Den 19. april 2006 blev i sag nr. 67.328:

xxxxx xxx
xxxxxxxxxxxx xx xx xxx
xxxx xxxxx

mod

Tryg Forsikring A/S
Klausdalsbrovej 601
2750 Ballerup

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstageren, der har familieforsikring med retshjælpsdækning i Tryg Forsikring A/S, klager ved sin advokat over selskabets afvisning af at meddele tilsagn om retshjælpsdækning til en sag, hvor klageren er sagsøgt af et spansk firma.

Selskabet har afvist at yde retshjælpsdækning med henvisning til, at der er tale om erhvervsmæssig tvist.

Det fremgår af sagen, at klageren var direktør i en virksomhed, S. ApS, som efter en messe i Tyskland forhandlede med en spansk virksomhed om en samarbejdsaftale om levering af en selvoppustelig plasticballon. Parterne havde en række drøftelser, og der blev udarbejdet et aftaleudkast. Klageren rettede et krav på 123.761 USD mod den spanske virksomhed for bistand med udvikling af produktet. Den spanske virksomhed bestred berettigelsen af kravet.

Den 15/11 2004 udtog den spanske virksomhed stævning mod klageren, klagerens far samt den virksomhed, klageren var direktør for. Af stævningen fremgår bl.a.:

"**PÅSTANDE:**

De sagsøgte tilpligtes at anerkende, at de har overtrådt Markedsføringslovens § 1 og § 2

a. ved at udsende de i bilag ... anførte angivelser, og
b. ved på deres hjemmeside p....dk (bilag ...) at referere til (b....b....com/b.../2004/09/ s.-aps.html) (bilag ...) med angivelsen 'the C. l. mafia', og
c. ved på deres hjemmeside p....dk (bilag ...) at referere til (o….com/b…/b…/archives/2004/09/johns - c.- c.asp) (bilag …), idet det anførte sted - udtrykkeligt bekræftet af sagsøgte P.B. som begrundelse for, at de sagsøgte ikke har anlagt sag mod C. C., S.A. - bl.a. anføres, at 'Catalonia appears to share with Burma and parts of rural China the distinction of having a judicial system which collaborates with the influential to the extent of, on their behalf hauling someone into court without that person being able to discover the charges against him in advance or take a copy of them with him on leaving the building..", og
d. ved omkring C. C., S.A.s domiciler i Barcelona og Paris, på de mest befærdede strøg i Barcelona og på 'Internationale Stisswaren-Messe' i Köln at bære plakater og uddele løbesedler af indhold bl.a. som bilag ..., og
e. ved på X.B.s bopæl at have søgt at kontakte X.B. og dennes familiemedlemmer bl.a. via dørtelefoner og opsat løbesedler omkring X.B.s bopæl af et indhold som angivet i bilag ..., og ved på tilsvarende vis at have opsøgt M.B. og N.B."

De sagsøgte har ved svarskrift dateret 2/2 2005 nedlagt påstand om frifindelse bl.a. med henvisning til, at der ikke foreligger overtrædelse af markedsføringsloven, fordi den udviste adfærd ikke kan karakteriseres som erhvervsmæssig.

Klagerens advokat har over for nævnet gjort gældende, at selskabet skal yde retshjælpsdækning. Advokaten har i skrivelse af 20/7 2005 til nævnet anført:

> "På vegne af min klient skal til støtte for påstanden om, at der bør bevilges min klient retshjælpsforsikringsdækning anføre, at der ikke er tale om en erhvervsmæssig sag. Retssagen udspringer således på ingen måde af forhold hos min klient, der kan karakteriseres som erhvervsmæssig."

Selskabet har over for nævnet fastholdt sin afgørelse. Selskabet har til støtte herfor i skrivelse af 13/9 2005 til nævnet anført:

"Vi mener, at de tiltag, som S. M. Company ApS, P. og S.B. påstås at have gennemført, og som har foranlediget modparten til at udtage stævning ved Sø- og Handelsretten, udspringer af det tilgodehavende, vores kunde/dennes virksomhed påberåber at have hos modparten. Sagen som sådan udspringer derfor af, at vores kunde mener, at modparten skylder hans firma penge.

Vi kan endvidere henvise til vores kundes debatindlæg af 13. oktober 2004 på hjemmesiden www.f....com, som vi vedlægger. Af debatindlægget fremgår bl.a., at P.B. mener, at C. C. skylder S. 140.000 euro. Han oplyser samtidig, at de stadig kæmper for at få C. C. til at betale.

Vi kan desuden henvise til brevet fra S.Aa.B. af 22. oktober 2004 (stævningens bilag 12), hvor vores kundes far anfører, at han for at opretholde et fornuftigt forhandlingsklima, i sagen om det mellemværende der er i mellem C. C. og S., midlertidigt har indstillet hans virke i Barcelona.

Nu hvor der er tilsendt ankenævnet retsbogsudskrift fra Sø- og Handelsretten af den 28. april 2005 og efterfølgende indgivet duplik f.s.v. sagens realitet, formoder vi, at der har været en formalitetsprocedure omkring spørgsmålet, om Markedsføringsloven finder anvendelse i relation til vores kunde og dennes far. Da vores kundes advokat har indgivet duplik f.s.v. sagens realitet, tillader vi os at lægge til grund, at Sø- og Handelsretten ikke har afvist, at Markedsføringsloven vil kunne finde anvendelse i relation til vores kunde og dennes far.

I den anledning bemærker vi, at Markedsføringsloven, i medfør af lovens § 1, gælder i privat erhvervsvirksomhed og offentlig virksomhed, som kan sidestilles hermed. Dette mener vi yderligere bestyrker vores opfattelse af, at den aktuelle tvist, ikke kan siges at være opstået i vores kundes privatliv, uden forbindelse med hans erhvervsudøvelse."

Af forsikringsbetingelserne fremgår bl.a.:

"**§ 3. Hvilke tvister er ikke dækket af retshjælpsforsikringen?**

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."

Nævnet udtaler:

Nævnet finder, at den af klageren udviste adfærd, som førte til sagsanlægget imod ham, må anses for værende erhvervsudøvelse i retshjælpsforsikringens forstand. Nævnet kan på den baggrund ikke kritisere selskabets afgørelse, da tvisten må anses som erhvervsmæssig i policens forstand.

Spm følge heraf

b e s t e m m e s :

Klagen kan ikke tages til følge.

Poul Sørensen
formand

udskriften bekræftes

Henning Jønsson