765/07

Den 26. februar 2007 blev i sag nr. 68.974:

xxxx xxxxxx
xxxxxxxxxxx xxx
xxxx xxxxxxxx

mod

Accent Europe
Insurance Company Limited
v/Accent Forsikring
Chr. Brygge 28, 4.
1559 København V

afsagt sålydende

k e n d e l s e :

Forsikringstageren, der har haft arbejdsløshedsforsikring i Accent Europe Insurance Company Limited v/Accent Forsikring, klager ved sin advokat over selskabets afvisning af at yde forsikringsdækning fra 28/9 2005, hvor barselsorloven ophørte.

Selskabet har afvist at yde dækning med henvisning til, at klageren ikke har stået til rådighed for arbejdsmarkedet senest 3 måneder efter sidste arbejdsdag den 27/5 2005.

Det fremgår af skadeanmeldelse af 30/9 2005, at klageren havde sidste arbejdsdag som slagteriarbejder den 27/5 2005, hvor virksomheden lukkede. Klageren var på lukningstidspunktet på barselsorlov efter fødsel i november 2004. Ved barselsorlovens ophør den 28/9 2005 registrerede hun sig straks dagen efter som arbejdsløs, hvilket i skadeanmeldelsen er attesteret af a-kassen den 6/10 2005.

Selskabet afviste ved skrivelse af 10/11 2005 at udbetale erstatning med henvisning til, at hun ikke har stået til rådighed for arbejdsmarkedet fra 27/5 2005 til 29/9 2005 i hvilken forbindelse selskabet henviste til forsikringsbetingelsernes pkt. 13. I samme skrivelse opsagdes forsikringen med ophør den 1/3 2005.

Over for nævnet har klagerens advokat ved skrivelse 7/3 2006 indsendt klage med påstand om, at selskabet betaler forsikringsydelse fra 28/9 2005, hvor barselsorloven ophørte.

Til støtte for påstanden er bl.a. anført følgende:

"Den 27. maj 2005 lukkede D.C. …

På lukningstidspunktet var jeg imidlertid på barselsorlov efter fødsel den 10. november 2004.

Min barselsorlov sluttede den 28. september 2005, og samme dag meldte jeg mig ledig på såvel fagforeningen som hos Accent Forsikring.

…

Det kan ikke være rigtigt, at jeg ikke skal have forsikringsdækning, fordi jeg fødte i november måned 2004 og derfor var på helt sædvanlig barselsorlov den dag D.C. lukkede.

Den dag jeg blev gravid havde jeg ingen mulighed for at vide, at D.C. ville lukke og en barselsorlov kan da umuligt betyde, at jeg ikke står til rådighed for arbejdsmarkedet i forsikringsmæssig forstand, når jeg vel at mærke står til rådighed den dag barselsorloven ophører."

Selskabet har over for nævnet ved skrivelse af 4/2 2006 (dateret 4/2 2005) fastholdt sin afgørelse. Selskabet har til støtte herfor bl.a. anført:

"1. Som oplyst i brev af 10. november 2005 (Bilag .. i forsikredes sagsfremstilling) dækker forsikringen ikke, hvis den forsikrede ikke er tilmeldt Arbejdsformidlingen og står til rådighed for arbejdsmarkedet senest 3 måneder efter sidste arbejdsdag. I den konkrete sag har den forsikrede sidste arbejdsdag den 27. maj 2005 og melder sig til rådighed for arbejdsmarkedet den 29. september 2005.

Årsagen til at forsikrede først melder sig ledig godt 4 måneder efter ansættelsens ophør er, at forsikrede har afholdt forældreorlov i forlængelse af sin 14 ugers barselsorlov.

Forsikrede opfylder derved ikke kravet om, at man skal stå til rådighed for arbejdsmarkedet inden for 3 måneder fra ansættelsens ophør.

2. Forældreorlovsperioden kan deles mellem begge forældre. Det er derfor ikke, som hævdet af forsikredes advokat, diskriminerende over for forsikrede, at forsikringen ikke dækker efter ophør af en orlovsperiode, der rækker ud over den 3 måneders frist forsikringsbetingelserne opstiller for at være reelt til rådighed for arbejdsmarkedet. Forsikrede kunne have valgt at overlade den resterende orlovsperiode til barnets far og derved undgået at sætte sig uden for dækning."

Klagerens advokat har i skrivelse af 4/5 2006 til nævnet bestridt, at klageren har taget forældreorlov men udelukkende barselsorlov.

Selskabet har ved skrivelse af 9/6 2006 fastholdt, at der er tale om forældreorlov med henvisning til § 7, stk. 1 og 2 i Lov nr. 711 af 20/8 2002 om Ligebehandling af mænd og kvinder med hensyn til bekræftelse og barselsorlov m.v. Det fremgår af selskabets skrivelse:

"I lovens § 7, stk. 1 er indeholdt følgende regler om barselsorlov:

En kvindlig lønmodtager har ret til fravær fra arbejdet på grund af graviditet og barsel fra det tidspunkt, hvor der skønnes at være 4 uger til fødslen. Efter fødslen har hun pligt til fravær i 2 uger. Herefter har hun ret til yderligere 12 ugers fravær. Faderen har ret til fravær i 2 uger efter fødslen eller modtagelsen af barnet i hjemmet eller efter aftale med arbejdsgiveren inden for de første 14 uger efter fødslen. Adoptivforældre har ret til fravær i overensstemmelse med § 14 i lov om dagpenge ved sygdom eller fødsel.

I lovens § 7, stk. 2 er indeholdt følgende regler om forældreorlov:

Efter den 14. uge efter fødslen har hver af forældrene ret til fravær fra arbejdet i 32 uger. Forældrene har ret til i stedet at vælge fravær i 40 uger, jf. i øvrigt § 13 stk. 5, i lov om dagpenge ved sygdom eller fødsel. Beskæftigede lønmodtagere har endelig ret til at vælge fravær i 46 uger, jf. i øvrigt § 13, stk. 4 og § 14, stk. 5 i lov om dagpenge ved sygdom eller fødsel. Faderen har ret til at påbegynde fraværsretten efter 1.-3. pkt. inden for de første 14 uger efter fødslen.

Barselsorloven omfatter således alene den første 14 ugers periode efter fødslen. Efter denne periode har forsikrede og dennes ægtefælle frit kunne aftale, hvem der skulle afholde forældreorlov."

Af forsikringsbetingelserne fremgår:

"**Hvornår starter udbetalingerne (selvrisiko)**

Udbetalinger fra forsikringen sker månedsvis bagud, første gang 2 måneder efter den første arbejdsløshedsdag. Det betyder, at forsikringen ikke betaler for den første måneds arbejdsløshed.

…

Undtagelser ved ufrivillig arbejdsløshed

Forsikringen dækker ikke

…

13. Hvis du ikke er tilmeldt Arbejdsformidlingen som arbejdssøgende og ikke står til rådighed for det danske arbejdsmarked på grund af sygdom, værnepligt, frihedsberøvelse, uddannelse, ferie el. lign. Igangværende udbetalinger fra forsikringen vil blive sat i bero i op til tre måneder, hvis du på grund af midlertidig sygdom eller ferie ikke står til rådighed i en periode på op til 3 måneder."

Nævnet udtaler:

Efter sin gennemgang af sagen finder nævnet, at det ubestridt kan lægges til grund, at klageren har tilmeldt sig som arbejdsledig på sin første arbejdsløshedsdag, den 29/9

2005. Klageren var ikke arbejdsløs førend denne dato, idet hun var på barsel/forældre-orlov.

Som følge af de ovenfor citerede forsikringsbetingelser er hun herefter berettiget til erstatning fra 29/11 2005.

Nævnet finder, at selskabet har været uberettiget til afvise erstatning med henvisning til pkt. 13 i forsikringsbetingelserne og dermed til at opsige forsikringen som sket ved skrivelse af 10/11 2005.

Som følge af det anførte

b e s t e m m e s :

Selskabet, Accent Europe Insurance Company Limited v/Accent Forsikring, skal udbetale ydelser til klageren i henhold til forsikringen fra 29/11 2005 med tillæg af renter i henhold til forsikringsaftalelovens § 24.

Marianne Højgaard Pedersen