876/11

Den 3. oktober 2011 blev i sag nr. 79.375:

xxxxxxx xxxxxxx
xxxx xxxxxxxx xx
xxxx xxxxx

mod

Genworth Financial
Kirkebjerg Allé 86b
2605 Brøndby

afsagt

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstageren har tillægsforsikring i Genworth Financial. Hun klager over selskabets afvisning af at yde forsikringsdækning for ufrivillig arbejdsløshed.

Det fremgår af sagen, at klageren ved sin ansættelse den 1/6 2009 indgik en mundtlig aftale med sin arbejdsgiver om, at hun kunne arbejde hjemme 1-2 dage om ugen, indtil hun fandt en bolig, der lå tættere på hendes arbejdsplads. Den 5/7 2010 blev klageren informeret om, at aftalen ophørte, og at hun ville blive afskediget, såfremt hun ikke fra den 1/9 2010 mødte på sin arbejdsplads alle hverdage. Klageren anmodede herefter selskabet om dækning for ufrivillig arbejdsløshed, men selskabet afviste med henvisning til, at arbejdsløsheden ikke kunne anses for at være frivillig.

I brev af 5/7 2010 til klageren skriver klagerens arbejdsgiver:

> "Ældrechef … har meddelt dig, at den midlertidige aftale om fast Ugentlig hjemmearbejdsdag/selvstændigt at kunne planlægge hjemmearbejdsdage uden forudgående godkendelse af ældrechefen, skal ophøre pr. 31. august 2010.
>
> Den midlertidige aftale om ugentlige hjemmearbejdsdage blev indgået, for at du kunne skabe sammenhæng mellem dit privatliv og arbejdsliv i en kortere periode, hvor du skulle sælge dit hus på ... Aftalen har nu eksisteret i 1 år og ældrechef … har besluttet at bringe aftalen til ophør. Årsagen er, at aftalen var forudsat at være midlertidig, og at der ikke er andre medarbejdere i Ældre og sundhed, som har en tilsvarende aftale.

Pr. 1. september 2010 skal du som udgangspunkt møde på arbejde i … kommune mandag-fredag (dvs. adgangen til fast ugentlig hjemmearbejdsdag/selvstændigt at kunne planlægge hjemmearbejdsdage uden forudgående godkendelse af ældrechefen ophører).

Du har overfor … tilkendegivet, at du ikke kan få dit arbejdsliv og privatliv (bopæl på …) til at hænge sammen, hvis den midlertidige aftale om en fast hjemmearbejdsdag ophører pr. 31. august 2010, hvorfor du ikke vil være i stand til at fortsætte i stillingen som uddannelseskonsulent efter 1. september 2010.

… Kommune skal derfor meddele dig, at dit ansættelsesforhold som uddannelseskonsulent i … Kommune ophører uden yderligere varsel pr. 31. august 2010 med mindre, at du senest den 31. juli 2010 meddeler …, at du ønsker at fortsætte i stillingen som uddannelseskonsulent uden adgang til en fast ugentlig hjemmearbejdsdag.

I perioden indtil 31. august 2010 har du fortsat adgang til selvstændigt at planlægge hjemmearbejdsdage 1-2 gange om ugen."

I klageskemaet har klageren bl.a. anført:

"Jeg blev opsagt fra min tidligere stilling som uddannelseskonsulent i … Kommunes Social- og Sundhedsforvaltning 05/07/2010. Jeg havde ved min ansættelse pr. 01/06/2009 indgået en mundtlig aftale med min daværende chef … om adgang til hjemmearbejdsplads og selvstændig adgang til planlægning af disse, indtil jeg havde fået solgt vores hus her på … og var flyttet til ... Der var ingen aftale om længden af aftalens gyldighed eller midlertidighed og det var en gensidig aftale at aftalen kunne løbe indtil jeg flyttede til ... Jeg har mindreårig søn på 7 år og jeg har en ægtefælle, som er førtidspensionist og ikke har et stabilt helbred, hvilket betyder at jeg ved min mands eventuelle sygdom skulle kunne være hjemme og varetage omsorgsforpligtelsen overfor vores søn, og også indimellem med kort varsel. Derudover er der væsentlige forhold omkring manglende stabilitet i trafikbetjeningen af … i vinterhalvåret, som har kunnet imødekommes ved at jeg ved udsigt til stormvejr og aflysning af færger og fly, har kunnet arbejde hjemmefra. For at have balance imellem arbejdsliv og privatliv var denne mundtlige aftale en forudsætning for min accept af ansættelsesforholdet. I min samlede ansættelsesperiode har det været kutyme, at jeg i gennemsnit har arbejdet hjemme 1-2 arbejdsdage om ugen. Vores hus har i hele perioden været til salg hos ejendomsmæglerkæden 'Home'. Min daværende chef forlod sin stilling efterår 2009. Efterfølgende havde jeg to konstituerede chefer, hhv. … og …, som ikke kommenterede den indgående mundtlige aftale overhovedet. 01/04/2010 fik jeg en ny chef, …, som 02/06/2010 mundtligt orienterede mig om, at min adgang til hjemmearbejdsplads ville blive fjernet 01/09/2010 med henvisning til signalværdi og at jeg skulle møde alle hverdage på … fra denne dato. Dette blev meddelt mig skriftligt 05/07/2010. Der stod i brevet at såfremt jeg ikke kunne acceptere dette, kunne jeg betragte mig som opsagt pr. 31/08/2010. Jeg sendte 08/09/2010 anmeldelse af ufrivillig arbejdsløshed til forsikringsselskabet Genworth Financial, som i brev af 15/09/2010 afviste mit krav om udbetaling af DSA Tillægsforsikring med henvisning til at jeg selv havde takket nej til det der blev betegnet som '*rimelige vilkår*' i mit ansættelsesvilkår. Jeg klagede over denne afgørelse til forsikringsselskab 29/10/2010 men Genworth Financial fastholdt i brev 04/11/2010 afgørelsen med henvisning til at jeg var blevet gjort opmærksom på at aftalen var midlertidig. Som supplerende oplysning har min A-kasse godkendt min ret til dagpenge fra første ledighedsdag pr. 01/09/2010 uden forbehold. A-kassen har således vurderet jf. bekendtgørelse nr. 178 af 19/02/2007 at jeg ikke kan betragtes som selvforskyldt ledig. Jeg mener således at det ikke er godtgjort i beslutningsgrundlaget fra Genworth Financials side vedrørende afgørelse om afslag, at der henvises til, at jeg først har sagt nej til rimelige vilkår og herefter at der så argumenteres med at jeg skulle være bekendt med at der var tale om

en midlertidig aftale med og jeg mener at det er usagligt at Genworth Financial hermed træffer afgørelse på baggrund af en antagelse af at midlertidigheden er 'udløbet' og at jeg burde være bekendt med dette ved indgåelse af aftalen og derfor selv er skyld i min arbejdsløshed. Jeg er ikke selvforskyldt ledig, men kunne ikke honorere et nyt krav fra min nye chef om at skulle møde dagligt i … med bopæl på … og en mindreårig søn, som i tilfælde af sin fars sygdom ikke havde nogen til at varetage omsorgsforpligtelsen. Derudover har jeg og min søn naturligvis et gensidigt behov for min fysiske tilstedeværelse i forhold til varetagelse af hans behov for kontinuerlig og tæt kontakt med sin mor.

Det bør være oplagt, at jeg ikke selv har opsagt min stilling med eventuel udsigt til arbejdsløshed her på … som udkantsområde i en situation med plan om at skulle købe hus på … og dermed behovet for at skulle præstere et ansættelsesforhold for at kunne optage låneforpligtelser. Jeg har ufrivilligt mistet et spændende og udfordrende job med en lønindkomst på kr. 38.490,74 om måneden. Jeg lever i et ægteskab med en mand der er førtidspensionist, og jeg er således hovedforsørger, hvilket er et stort ansvar som jeg ikke bare tilsidesætter. Derudover har min tidligere chef … som forklaring på hendes beslutning om at inddrage min adgang til hjemmearbejdsplads ikke haft noget at udsætte på min faglige løsning af opgaverne relateret til min jobfunktion, ej heller udtrykt tvivl om hvorvidt jeg leverede de aftalte arbejdstimer. Hendes begrundelse for at opsige mig, var alene begrundet i det der blev betegnet som 'signalværdi'.

Jeg blev ufrivillig arbejdsløs fordi jeg ikke kunne honorere de fremsatte krav til den væsentlige ændring af mine ansættelsesvilkår, med pligt til at møde dagligt i … fra 01/09/2010, hvorfor jeg blev opsagt fra min tidligere arbejdsgiver pr. 31/08/2010. Jeg er således blevet ufrivillig arbejdsløs og klager over afslag fra Genworth Financial på udbetaling af DSA tillægsforsikringsydelse."

Selskabet har i brev af 24/11 2010 til nævnet bl.a. anført:

"Sagen drejer sig om, at klager har tegnet en forsikring i vort selskab d. 17. august 2009. Klagers 'forsikring er omfattet af forsikringsbetingelserne 28-1.

Forsikrede anmeldte den 9. september 2010 ufrivillig arbejdsløshed til selskabet.

Selskabet sendte den 15. september 2010 afgørelse i sagen til forsikrede, med information om at selskabet ikke kunne imødekomme erstatningspligten idet forsikrede ikke var ufrivilligarbejdsløs. Forsikrede havde fået en midlertidig aftale om en fast ugentlig hjemmearbejdsdag/selvstændigt at kunne planlægge hjemmearbejdsdage. Det vil sige der har været gjort opmærksom på, at dette kun ville være midlertidigt. Forsikrede har udfra dette, taget valget ikke at fortsætte på din arbejdsplads efter den midlertidige aftale er ophørt. Forsikrede er derfor ikke ufrivillig arbejdsløs.

Forsikrede sendte den 29. oktober 2010 en klage over selskabets afgørelse.

Selskabet sendte den 4. november 2010 endnu en afgørelse i sagen til forsikrede, med information om at selskabet fastholder den tidligere afgørelse i sagen idet forsikrede ikke er ufrivillig arbejdsløs.

Den 19. november 2010 modtager selskabet sag fra Ankenævnet for Forsikring.

ANBRINGENDER

- at forsikrede ikke er ufrivillig arbejdsløs, idet forsikrede i forhold til rimelige krav fra arbejdsgiver, takkede nej til fremtidige stilling i kommunen. Forsikrede havde en midlertidig aftale med sin tidligere chef om, at have hjemme arbejdsplads 1-2 dage om ugen, for at forsikrede kunne få privatliv og arbejdsliv til at passe sammen. Forsikrede skulle sælge sin bolig på … for at flytte til ... Efter 1 år, ophører forsikredes nye chef den midlertidige aftale, da aftalen kun var midlertidig. Forsikrede blev bedt om at møde på kontoret mandag til fredag, som forsikrede også gjorde inden den midlertidige aftale blev indgået. Forsikrede har i samme anledning takket nej til ophævelsen af aftalen og derfor er forsikrede ikke i stand til at fortsætte i stillingen. Forsikrede er derfor ikke berettiget til forsikringsydelser, jf. bilag … samt forsikringsbetingelser punkt 13 og 15 hvori det er anført at;

13. vilkår for udbetaling af forsikringsydelser;
'Ufrivillig arbejdsløshed' betyder, at du er blevet afskediget fra dit job og at din ansættelse herefter ufrivilligt er ophørt efter udløbet af gældende opsigelsesperiode. Det er en betingelse, at dette dokumenteres i form af en skriftlig opsigelse fra din arbejdsgiver eller anden dokumentation, som af os sidestilles hermed. Arbejdsløshed, der skyldes, at du selv har opsagt dit job, uanset årsag, eller skyldes berettiget bortvisning, er således ikke omfattet af begrebet 'ufrivillig arbejdsløshed'.

15. Undtagelser i dækningen
Vi udbetaler ikke forsikringsydelser ved arbejdsløshed, hvis:
Du selv har opsagt din stilling, uanset årsag, eller du berettiget er blevet bortvist af din arbejdsgiver, medmindre du siger op på baggrund af en af de gyldige grunde anført i Arbejdsdirektoratets til en hver tid gældende regler om selvforskyldt ledighed, p.t. Bekendtgørelse nr. 514 af 17. juni 2003; 'om selvforskyldt ledighed'. Du skal selv foranledige indhentning af dokumentation for at der er tale om en gyldig opsigelsesgrund."

Heroverfor har klageren i brev af 7/12 2010 til nævnet bl.a. bemærket:

"Genworth Financial har i svarskrivelse fra … til Ankenævn for Forsikring skrevet følgende, under punktet Anbringender, som en del af argumentationen for, at jeg ikke skulle være ufrivillig arbejdsløs og dermed ikke have krav på udbetaling af forsikringsydelse: '*Forsikrede blev bedt om at møde fra mandag til fredag, som forsikrede også gjorde inden den midlertidige aftale blev indgået.'*

Dette er ikke korrekt. Jeg har i hele min ansættelsesperiode i … Kommune haft gennemsnitlig 1-2 ugentlige hjemmearbejdsdage eller dage hvor jeg har afholdt fleksfridage pgra merarbejde. Derfor er det ikke korrekt, når Genworth Financial skriver, at jeg mødte mandag til fredag før en midlertidig aftale blev indgået. Det er ikke foregået på noget tidspunkt i min ansættelsesperiode, at jeg har mødt mandag til fredag på arbejde i ... Som jeg har skrevet i klageskema af 12/11/2010 indgik jeg en mundtlig aftale med min daværende chef … som en forudsætning for min indgåelse af ansættelsesaftalen i ... Kommune, og den indebar, at jeg havde mulighed for at varetage uddannelseskonsulentstillingen med adgang til selvstændig planlægning af brug af hjemmearbejdsplads, indtil vi havde solgt vores hus og var flyttet til ... Der blev på intet tidspunkt talt om aftalens varighed i et tidsperspektiv.

Når Genworth Financial skriver, at '*Forsikrede har i samme anledning takket nej til ophævelsen af aftalen og derfor er forsikrede ikke i stand til at fortsætte i stillingen.',* er det heller ikke korrekt. Jeg har ikke haft mulighed for at 'takke nej' til den aftale i mit ansættelsesaftale, for jeg er slet ikke blevet spurgt om min mening i den anledning. Det var et diktat fra min chef på det tidspunkt, …'s side, hvor hun benyttede sig af sin magt og ret som arbejdsgiver til at stille krav om, at hun ville have tilrettelagt arbejdet på en bestemt måde, og at det indebar at jeg

som medarbejder fra 01/09/2010 skulle møde mandag til fredag i ... Som det fremgår af opsigelsesbrevet blev ændringen af ansættelsesvilkårene anset for at være så væsentlige, at det skulle varsles med 3 måneder, jf. funktionærloven og overenskomsten mellem min faglige organisation og KL. Jeg har således ikke haft indflydelse på min tidligere chefs beslutninger, men med den præsenterede varsling om så store ufrivillige ændringer i mine ansættelsesvilkår, faldt mine muligheder for at varetage stillingen med fremmøde i … alle hverdage, når jeg fortsat har bopæl på … og et mindreårigt hjemmeboende barn, bort. Jeg fastholder derfor at jeg er ufrivillig arbejdsløs, hvilket i øvrigt som nævnt i klageskema også er DSA a-kassens opfattelse, idet der ikke er nogle begrænsninger i min ret til dagpenge fra DSA's side, hvilket må siges at være et vægtigt argument til min fordel i denne sag.

Jeg vedlægger kopier af mine kalenderudskrifter fra mit arbejdsforhold som dokumentation for, at jeg har benyttet den mundtlige aftales mulighed for selvstændigt at planlægge og afholde hjemmearbejdsdage i et sådant omfang, at det kan vurderes som kutyme i mit ansættelsesforhold fra juni 2009 og indtil juni 2010, hvor min daværende chef mundtligt varslede så væsentlige ændringer i mine ansættelsesvilkår, at jeg skulle varsles skriftligt med de nye ansættelsesvilkår, som i tilfælde af min manglende accept, kunne betragtes som en opsigelse fra arbejdsgivers side. Jeg havde godt nok ikke forestillet mig, at det skulle blive relevant ved tegningen af denne forsikring, at det skulle blive aktuelt at sende kalenderoplysninger ind som bevis for at jeg har arbejdet hjemme 1-2 dage ugentligt, men hermed er de og jeg har overstreget oplysninger, der er omfattet af fortrolighed og lignende."

Selskabet har i brev af 22/12 2010 til nævnet til dette bl.a. bemærket:

"Vi har fra Ankenævnet for Forsikring modtaget ovennævnte sag med bilag. Vi beklager den lange ekspeditionstid.

Selskabet har vurderet sagen ud fra tidligere modtaget dokumenter, blandt andet, Ophør af midlertidig aftale om fast ugentlig hjemmearbejdsdag fra … kommune dateret den 5/7-10 (bilag …). I denne skrivelse er det blandt andet anført at;

Den midlertidige aftale om ugentlig hjemmearbejdsdage blev indgået, for at du kunne skabe sammenhæng mellem dit privatliv og arbejdsliv i en kortere periode, hvor du skulle sælge dit hus på ... Aftalen har nu eksisteret i 1 år og ældrechef … har besluttet at bringe aftalen til ophør. Årsagen er, at aftalen var forudsat at være midlertidig, og at der ikke er andre medarbejdere i Ældre og sundhed, som har en tilsvarende aftale.

Du har overfor … tilkendegivet, at du ikke kan få dit arbejdsliv og privatliv til at hænge sammen, hvis den midlertidige aftale om en fast hjemmearbejdsdag ophører pr 31. august 2010, hvorfor du ikke vil være i stand til at fortsætte i stillingen som uddannelseskonsulent efter 1. september 2010.

Til støtte for, at afslaget fastholdes;

1) der er tale om en midlertidig aftale som ophører.
2) At der ikke er tale om en væsentlig forringelse af forsikredes ansættelsesforhold.
3) At forsikrede således ikke er ufrivilligt ledig, som det er beskrevet i forsikringsbetingelserne punkt. 13

'Ufrivillig arbejdsløshed' betyder, at du er blevet afskediget fra dit job og at din ansættelse herefter ufrivilligt er ophørt efter udløbet af gældende opsigelsesperiode. Det er en betingelse, at dette dokumenteres i form af en skriftlig opsigelse fra din arbejdsgiver eller anden dokumentation, som af os sidestilles hermed. Arbejdsløshed, der skyldes, at du selv har opsagt dit job, uanset

årsag, eller skyldes berettiget bortvisning, er således ikke omfattet af begrebet 'ufrivillig arbejdsløshed'.

Da der ikke er fremkommet væsentlige nye oplysninger til sagen, som kan bestyrke den midlertidige mundtlige aftale om en ugentlig hjemmearbejdsdag, har selskabet ikke mere at tilføje sagen og ønsker, at denne overgår til realitetsbehandling i Ankenævnet for Forsikring."

Af forsikringsbetingelserne fremgår det bl.a.:

> **"For lønmodtagere:**
>
> 'Ufrivillig arbejdsløshed' betyder, at du er blevet afskediget fra dit job og at din ansættelse herefter ufrivilligt er ophørt efter udløbet af gældende opsigelsesperiode. Det er en betingelse, at dette dokumenteres i form af en skriftlig opsigelse fra din arbejdsgiver eller anden dokumentation, som af os sidestilles hermed. Arbejdsløshed, der skyldes, at du selv har opsagt dit job, uanset årsag, eller skyldes berettiget bortvisning, er således ikke omfattet af begrebet 'ufrivillig arbejdsløshed'.
> …
> Vi udbetaler ikke forsikringsydelser ved arbejdsløshed, hvis:
> …
> Du selv har opsagt din stilling, uanset årsag, eller du berettiget er blevet bortvist af din arbejdsgiver, medmindre du siger op på baggrund af en af de gyldige grunde anført i Arbejdsdirektoratets til en hver tid gældende regler om selvforskyldt ledighed, p.t. Bekendtgørelse nr. 514 af 17. juni 2003; 'om selvforskyldt ledighed'. Du skal selv foranledige indhentning af dokumentation for at der er tale om en gyldig opsigelsesgrund"

Nævnet udtaler:

Nævnet har ved sin gennemgang af sagen bemærket, at ændringen af arbejdsaftalen er sket med respekt af almindeligt opsigelsesvarsel, og at klageren af A-kassen er fundet berettiget til arbejdsløshedsdagpenge.

Der ses ikke i aftalen at være regler om, hvilket arbejde og på hvilke vilkår en sikret skal påtage sig arbejde. Nævnet må derfor antage, at dette forhold følger reglerne for ret til arbejdsløshedsdagpenge fra A-kassen.

Som sagen er forelagt, finder nævnet endvidere, at klagerens vilkår for arbejdet er ændret i et omfang, der indebærer, at hun må anes for ufrivilligt arbejdsløs.

Herefter

b e s t e m m e s :

Selskabet, Genworth Financial, skal anerkende, at klageren er ufrivilligt arbejdsløs, og skal genoptage sagsbehandlingen.

Poul Sørensen