Ankenævnet *for* Forsikring

Den 15. maj 2019 blev i sag nr. 93039:

xxxxxxxxxxxxxxxxxxxxx
xxxxxxxxxxxxxxxx
xxxxxxxxxxxxxxx

mod

Forsikrings-Aktieselskabet Alka
Engelholm Alle 1
2630 Taastrup

afsagt

k e n d e l s e :

_____

Forsikringstageren har en retshjælpsforsikring. Klagerens repræsentant har i klageskema af 29/10 2018 til nævnet blandt andet oplyst:

> "**Kort redegørelse for sagen**
> Sagen drejer sig om at Alka har afslået at dække omkostningerne til syn og skøn, som led i en sag som lejeren, [klageren] og en anden beboer, … i ejendommen har indledt mod deres udlejer, … Kommune, der administreres af … i …
> Alka har afslået anmodningen med flere begrundelser, som jeg derefter har tilbagevist:
> - at jeg ikke er fagligt kompetent til at varetage sagen for vore medlemmer, da jeg ikke er advokat
> - at der ikke foreligger en tvist.
> Alka har fastholdt afslaget, se Bilag A-3 Fornyet afslag fra Alka
>
> **Hvad vil du konkret opnå hos selskabet?**
> At Alka meddeler tilsagn til [klageren] og [anden beboer] om at dække omkostningerne til syn og skøn. Begge er forsikringstagere hos Alka"

Selskabet har i brev af 8/1 2019 til nævnet blandt andet anført:

> "Vi har modtaget klage i ovennævnte sag. Klager og en anden beboer i en rækkehusbebyggelse bestående af 4 lejemål ønsker retshjælp til at anlægge en sag i form af syn og skøn vedrørende vandkvaliteten i ejendommen.
> …
> Alka Forsikring modtog ved mail af 14. februar 2018 anmodning om retshjælp fra klagers bisidder formand i … lejerforening ….

Alka Forsikring forklarede ved mail af 16. februar 2018 de gældende regler for [formand i lejerforening], herunder at retshjælpsforsikringen alene tog stilling til dækning på baggrund af en henvendelse fra en advokat (medmindre der var tale om en småsag), idet forsikringen udelukkende dækkede advokatsalærer/honorarer og ikke honorar til andre rådgivere.

Selskabet udbad sig imidlertid yderligere oplysninger for at vurdere, om der overhovedet var opstået en tvist, der med rimelig grund kunne indbringes for domstolene.

Klagers bisidder redegjorde ved mail af 7. april 2018 for sin faglighed og uddybede samtidig sagens faktum.

Alka Forsikring meddelte ved mail af 13. april 2018, at der ikke kunne ydes retshjælp til syn og skøn, som formentlig under en efterfølgende retssag ville blive betragtet som en ensidigt indhentede erklæring, men såfremt der efter et syn og skøn måtte opstå en tvist, som førte til et retsligt efterspil og klager i den forbindelse blev repræsenteret af en advokat var selskabet indstillet på, at vurdere sagen igen.

Klagers bisidder replicerede ved mail af 17. juli 2018 dels, at syn og skøn ikke var en ensidigt indhentet erklæring, dels at der forelå en aktuel tvist og bad selskabet om at revurdere afslaget på dækning. Klagers bisidder vedhæftede ved endnu en mail af 17. juli 2018 det fulde referat af det møde af 26. juni 2017, som han havde henvist til.

Alka Forsikring fastholdt ved mail af 6. september 2018, at der ikke kunne gives retshjælpsdækning til det påtænkte syn og skøn vedrørende vandkvaliteten, da det af oplysningerne fremgik, at formålet med det påtænkte syn og skøn var at afklare, om det var muligt at rejse et krav overfor udlejer.

Da Retshjælpsforsikringen dækker tvister, som er opstået i privatlivet, og der ved tvist forstås en konkret, aktuel konflikt, som parterne ikke selv har kunnet løse og som kan behandles af en domstol eller voldgift, opfyldte sagen ikke dækningskriterierne. Selskabet tilføjede, at såfremt der senere opstod en tvist var klagers bisidder velkommen til at kontakte selskabet for en ny vurdering.

Sagen er nu blevet indbragt for Ankenævnet for Forsikring.

Klager har siden 1. april 2001 været omfattet af en familieforsikring i Alka Forsikring. Forsikringen omfatter således retshjælpsdækning til sager, hvis søgsmålsgrund er opstået efter dette tidspunkt.

Af forsikringsbetingelserne for retshjælp fremgår det af afsnit 3, at forsikringen dækker tvister, som er opstået i privatlivet. Ved en tvist forstås en konkret, aktuel konflikt, som parterne ikke selv har kunnet løse, og som kan behandles af en domstol eller ved voldgift. Det er desuden en betingelse, at der er rimelig grund til at indbringe sagen for domstolene eller for voldgift.

Ud over der skal være tale om en tvist i retshjælpsforsikringens forstand er dækning med henvisning til forsikringsbetingelserne afsnit 2.1 betinget af, at sikrede har søgt bistand hos en advokat, som har påtaget sig sagen (medmindre der er tale om en sag under småsagsprocessen).

I den aktuelle sag er der ikke tale om en sag, der kan føres under småsagsprocessen og for så vidt angår klagers repræsentant er det således ikke relevant, hvilke faglige kompetencer han i øvrigt måtte have. Allerede fordi klagers bisidder ikke er advokat kan vi ikke tilbyde dækning.

For så vidt angår spørgsmålet om der foreligger en tvist eller ej fremgår det af sagens faktum, at der ønskes retshjælp til syn og skøn. Det påtænkte syn og skøn skal afklare om der er grundlag for at rejse en sag mod udlejer. Retshjælpsforsikringen dækker ikke omkostninger til afklaring af om der er grundlag for at rejse et krav.

Derudover fremgår det, at vandværket har foretaget undersøgelse af vandkvaliteten i ejendommen (og dette angiveligt fortsat sker løbende), uden at der har kunnet påvises mangler eller i øvrigt forringet vandkvalitet.

Jfr. mailkorrespondancen af 22. december 2016 har vandværket ifølge klager dog ikke analyseret for 'det skadelige kalk'.

Klager ønsker foretaget endnu en undersøgelse og det fremgår af samme mailkorrespondance, at klager (angiveligt klagers [barn]) har indhentet tilbud på en sådan fra [teknologisk virksomhed]. Prisen for denne undersøgelse er estimeret til 6.500 kr. som udlejer har tilbudt at betale og – afhængig af hvad denne undersøgelse måtte vise (mangler ved vandkvaliteten) – tilbudt at tage sagen op til fornyet behandling.

Udlejer har således ikke afvist, at der foretages en fornyet undersøgelse og har endog tilbudt at betale for denne og efter Alka Forsikrings opfattelse konstituerer et sådant faktum ikke en tvist.

Derudover foreligger der ikke oplysninger til sandsynliggørelse af, at der er mangler ved vandkvaliteten i ejendommen eller nogen af dens 4 lejemål. Der foreligger således ikke på det foreliggende grundlag rimelig udsigt til, at en sag vil føre til et gunstigt resultat for klager.

Med henvisning til sagens rimelighed kan det tilføjes, at udlejer med henvisning til ovenstående har tilbudt at betale den undersøgelse, som klager har indhentet tilbud på (6.500 kr. + moms) såfremt den skulle vise mangler ved vandkvaliteten og der må således sættes spørgsmålstegn ved om et syn og skøn til en anslået pris på knap 31.000 kr. kan anses for at være en omkostning afholdt med rimelig grund, jfr. forsikringsbetingelsens afsnit 7 punkt a.

Af klagers bisidders anmeldelse og den fremsendte udfyldte blanket til anmodning om syn og skøn fremgår det da også klart, at formålet med det påtænkte syn og skøn er, at tilvejebringe et grundlag for at fastslå om vandforsyningen i ejendommen er sundhedsmæssig forsvarlig og i benægtende fald, om der skal anlægges sag mod udlejer.

Der er efter Alka Forsikrings opfattelse således ikke tale om en aktuel tvist i den konkrete sag (selskabet har tilbudt at vurdere sagen igen, såfremt problemet udvikler sig til en tvist mellem parterne).

Vi må således dels med henvisning til, at klager ikke er repræsenteret ved en advokat, der har påtaget sig at føre sagen, dels til at der (endnu) ikke foreligger en tvist og endelig til, at der på det foreliggende grundlag ikke ses at være rimelig grund, fastholde, at vi ikke kan yde tilsagn om retshjælpsdækning til det påtænkte syn og skøn."

4. 93039

I ansøgning om retshjælpsdækning af 24/1 2018 til selskabet har klagerens repræsentant blandt andet oplyst:

> "På vegne af ovennævnte forsikringstagere i ALKA søges hermed om garanti for sagsomkostninger i denne sag. De samlede omkostninger udgør 51.656,55 kr. inkl moms, se **Bilag 4 og Bilag 5**.
>
> Formålet med skønsforretningen er at tilvejebringe et fagligt grundlag for at fastslå, om vandforsyningen i ejendommen er sundhedsmæssig forsvarlig. På baggrund af den faglige vurdering vil lejerne efterfølgende tage stilling til, om der skal anlægges sag mod modparten med henblik på at pålægge denne at vedligeholde vandinstallationen og eventuelt betale forholdsmæssigt nedslag i lejen og erstatning.
>
> *Vandkvalitet i ejendommen*
> Lejerne oplever at det kolde vand er lunkent, og at der er problemer med at bruge vandet til både drikkevand, hårvask og tøjvask
>
> Lejernes karakteristik af vandets tilstand:
> - Det kolde vand i badeværelse og køkken er lunkent/varmt ved aftapning, op til 38 grader C. Dette forekommer flere gange om dagen i varierende omfang. Der går lang tid før vandet bliver koldt
> - Det varme vand er meget varmt ved aftapning i Lejlighed … D. I lejlighed … A har det varme vand en acceptabel temperatur
> - Der sidder slim i vandhanernes udløb.
> - Ved hårvask føles håret fedtet efter tørring
>
> Ved vask af tøj i vaskemaskine føles tøjet fedtet og stift efter tørring.
>
> Lejerne er nervøse for om den høje temperatur i koldtvandsrørene kan udgøre en risiko for sundhedsskadelig bakterievækst, f.eks. Legionella. Samtidig er de utilfredse med den hygiejniske tilstand både med hensyn til personvask og tøjvask.
>
> Lejerne har klaget over forholdene til udlejeren, … Kommune, men er blevet afvist. Se brev fra udlejers repræsentant, … til … ([anden beboers barn]), vedlagt som **Bilag 1**. [Udlejers repræsentant] erkender, at der kan være gener omkring temperaturen i koldtvandsrørene, således at det kolde vand 'skal løbe lidt, før det bliver koldt'. Lejerne bestrider denne vurdering, idet der ofte skal udtømmes 10 litervand før vandet bliver koldt. Under alle omstændigheder bevirker den forøgede temperatur i koldtvandsrørene, at der er basis for bakterievækst i rørene.
>
> Udlejers afvisning medfører, at lejerne er tvunget til at sikre sig bevis i sagen.
> …
> *Sagens forløb*
> Lejerne klagede i 2016 over den dårlige vandkvalitet.
>
> Udlejer foretog en undersøgelse, blandt andet ved besøg i [anden beboers] lejemål. På baggrund heraf afviser udlejer i mail af 22. december 2016 til [anden beboers barn], at gøre noget ved problemerne, se **Bilag 1.**

> … Lejerforening indsendte den 5. september 2017 anmodning til Retten om syn og skøn, jf**. Bilag 2.**
>
> På baggrund heraf er der efter konsultering af … udpeget en skønsmand, …. Se … CV, **Bilag 3 A og 3 B.**
>
> Skønsmanden har efter modtagelse af sagen sendt vedlagte oplysninger om honoraret, **se Bilag 4 (spørgsmål 17) og Bilag 5.**"

Af en mail af 22/12 2016 til klageren fra en teknologisk virksomhed fremgår det blandt andet:

> "Vi talte i telefonen sammen den 20. december 2016 omkring de oplevelser som din familie havde haft med brugsvandet på en ejendom i … ved …. Du nævnte at vandet opfattes som fedtet og at det kolde brugsvand har en temperatur på 37 C (hvilket vi finder meget højt).
> Der har været en mistanke om at der muligvis er indtrængning af fjernvarmevand i brugsvandet.
>
> Ud fra de angivne oplevelser kan vi ikke afvise at der trænger fjernvarmevand ind i systemet eller om der er andre driftsforstyrrelser i systemet. For at undersøge kvaliteten af vandet nærmere vil vi anbefale at vi sende en af vores teknikker.
>
> Ved vores besøg vil vi måle temperatur, pH-værdi og ledningsevne på både det kolde og det varme brugsvand. Vi vil ligeledes udtage en vandprøve af koldt og varmt vand til eventuelle yderligere analyser på vores laboratorium. Ud fra vores observationer og målinger direkte på anlægget mener vi at vi kan vurdere om der trænger fjernvarmevand ind i brugsvandsystemet og vi vil give en vurdering af kvaliteten af såvel koldt vand som varmt vand.
>
> Opgaven vil blive faktureret efter medgået tid men det er vores vurdering af opgaven vil koste ca. 6500 kr eks moms at få udført."

Af udlejerens mail af 22/12 2016 til klagerens familiemedlem fremgår det blandt andet:

> "Jeg kan oplyse at ejendommen opvarmes via oliefyr og ikke fjernvarme. Vandværket har ligeledes kontrolleret vandkvaliteten (sker løbende og er bl.a. udført hos din …) uden at disse prøver viste uregelmæssigheder eller tegn på forringet vandkvalitet.
>
> I er velkomne til at få foretaget undersøgelsen og såfremt den viser fejl/skader på afdelingens bygning/anlæg, der kan dokumenteres som årsag til den oplevede dårlige vandkvalitet, vil vi åbne sagen på ny, samt refunderet udgifter til undersøgelsen, med op til kr. 6.500 eks. moms. Dette omfatter ikke temperaturen jf. nedenstående."

I forsikringsbetingelserne hedder det blandt andet:

> "**2. Anmeldelse**
> Anmeldelse til Alka skal ske snarest efter, at sagen overdrages til advokat.
>
> **2.1 Anmeldelse ved advokat**

Dækning er betinget af, at sikrede har søgt bistand hos advokat, som har påtaget sig sagen. Advokaten skal anmelde sagen til Alka.

I småsager kan sikrede dog selv anmelde og føre sagen uden brug af advokat – se punkt 12.1

2.2 Valg af advokat
Sikrede vælger selv sin advokat blandt de advokater, som er mødeberettigede i henhold til retsplejeloven.
…
3. Hvad dækker retshjælpsforsikringen?
Forsikringen dækker tvister, som er opstået i privatlivet.

3.1 Tvist
Ved tvist forstås en konkret, aktuel konflikt, som parterne ikke selv har kunnet løse, og som kan behandles af en domstol eller ved voldgift.
Forsikringen dækker ikke udgifter til almindelig advokatrådgivning.

3.2 Rimelig grund
Det er en betingelse for dækning, at der er rimelig grund til at indbringe tvisten for domstolene eller voldgift. Hvis der efter Alkas opfattelse ikke er rimelig grund, skal Alka begrunde det.
…
7. Hvilke omkostninger er ikke dækket?

Følgende omkostninger er ikke omfattet af retshjælpsdækningen:
a) Omkostninger, som ikke er afholdt med rimelig grund, f.eks. hvis sikrede ikke skønnes at have rimelig grund til at føre sagen, eller fordi omkostningerne ikke står i rimeligt forhold til sagens genstand"

<u>Nævnet udtaler:</u>

Klageren har anmodet om retshjælpsdækning til omkostninger forbundet med et syn og skøn mod sin udlejer. Klageren er utilfreds med vandkvaliteten i sin lejebolig. Af anmodningen om retshjælpsdækning af 24/1 2018 fremgår det blandt andet, at "Formålet med skønsforretningen er at tilvejebringe et fagligt grundlag for at fastslå, om vandforsyningen i ejendommen er sundhedsmæssig forsvarlig. På baggrund af den faglige vurdering vil lejerne efterfølgende tage stilling til, om der skal anlægges sag mod modparten med henblik på at pålægge denne at vedligeholde vandinstallationen og eventuelt betale forholdsmæssigt nedslag i lejen og erstatning". Klageren vil have, at selskabet yder tilsagn om dækning til omkostningerne til syn og skøn.

7. 93039

Selskabet har afvist at dække omkostningerne til det ønskede syn og skøn, idet selskabet har henvist til, at klageren ikke er repræsenteret af en advokat, jf. forsikringsbetingelserne punkt 2.1, at der ikke foreligger en konkret og aktuel tvist, jf. forsikringsbetingelserne punkt 3.1, og at der ikke er rimelig grund til at føre sagen, jf. forsikringsbetingelserne punkt 3.2, jf. punkt 7a). Selskabet har blandt andet henvist til, at formålet med sagen er at afklare, om der er grundlag for at rejse et krav overfor udlejeren.

Nævnet finder ikke grundlag for at pålægge selskabet at yde tilsagn om retshjælpsdækning til det ønskede syn og skøn, idet der på det foreliggende grundlag ikke er rimelig grund til at afholde syn og skøn.

Nævnet har blandt andet lagt vægt på, at formålet med skønsforretningen er at finde ud af, om vandforsyningen er sundhedsmæssig forsvarlig, hvorfor der er tale om en afklarende undersøgelse, hvilket som udgangspunkt ikke dækkes af retshjælpsforsikringen.

Nævnet har også lagt vægt på, at der ikke foreligger materiale, der sandsynliggør problemer med vandkvaliteten, og at klageren har indhentet tilbud på en teknisk undersøgelse af vandet til 6.500 kr., som udlejeren har tilbudt at dække, hvis der påvises "fejl/skader på afdelingens bygning/anlæg, der kan dokumenteres som årsag til den oplevede dårlige vandkvalitet".

Som følge heraf

b e s t e m m e s :

Klageren får ikke medhold.

Peter Thønnings