

Finansklagenemnda Skade

Avgjørelse FinKN-2020-523

29.6.2020

Gjensidige Forsikring ASA

Retts hjelp

Når oppstod tvist med utbygger? – fal. § 8-5.

Sikrede inngikk avtale om oppføring av bolig med overtagelse høsten 2016. Overtagelsen ble forsinket, og sikrede fremsatte krav om dagmulkt. Partene ble enige om dagmulkens størrelse. Sikrede fremsatte også krav om utbedring av feil og mangler. Det var omfattende korrespondanse mellom partene, og utbygger aksepterte og utbedret deler av de påpekte manglene underveis. Ved ettårsbefaring noterte sikrede ned gjenstående feil og mangler. Ved gjennomgang av protokoll noterte utbygger sine kommentarer til hvert enkelt punkt. På flere punkter ble det påført kommentaren "krav avvises". Kommentarene ble oversendt sikredes advokat 4.1.18. Sikredes advokat tilskrev utbygger 8.2.18 og fastholdt samtlige reklamasjoner. I mai 2018 anmodet utbygger om at sikrede frafalt de reklamasjonsposter som ikke var godtatt slik at man kunne komme videre med utbedring. Sikrede fastholdt samtlige reklamasjoner og krav i e-post til utbygger 14.6.18. Sikredes advokat søkte om retts hjelpdekning 13.6.19. Selskapet avsto dekning med henvisning til at meldefristen på ett år var oversittet. Advokaten mente tvist først var oppstått 14.6.18, slik at meldefristen var overholdt. Nemnda kom til at tvisten senest hadde oppstått 4.1.18, og at meldefristen var oversittet.

ANTATT ØKONOMISK OMFANG: forsikringssum kr 100 000

Saksfremstilling

Saken gjelder krav om dekning for retts hjelputgifter og spørsmålet om meldefristen er oversittet.

Sikrede inngikk en avtale om oppføring av bolig med overtagelse høsten 2016. Overtagelsen ble forsinket, og sikredes advokat fremsatte på vegne av sikrede krav om dagmulkt. Partene diskuterte størrelsen på dagmulkten, men ble enige om beløpet.

Ved overtagelsen i november 2016 holdt sikrede tilbake et beløp for feil, mangler og ufullstendige arbeider. Det var kontakt mellom partene vedrørende utbedring av mangler. Sikrede fikk utarbeidet en takstrapport for boligen i oktober 2017 og reklamerte over alle feil og mangler som fremgikk av rapporten. I desember 2017 ble det avholdt ettårsbefaring og protokollført hvilke merknader sikrede hadde. Motparten ga 4.1.18 punktvis tilbakemelding på merknadene. Tilbakemeldingen på flere av punktene er "vil ikke bli endret" eller "krav avvises", blant annet om forhold som ikke var med i overtakelsesprotokollen.

Sikredes advokat tilskrev motparten 8.2.18 og informerte om at sikrede "fastholder samtlige reklamasjoner". Motparten skrev i e-post 9.5.18 at de hadde tilkjennegitt hvilke punkter som aksepteres utbedret og hva som ville bli sendt av dokumentasjon. Motparten anførte at flere av dokumentasjonskravene som sikrede hadde fremsatt var langt utover de krav som stilles for en vanlig bolig, og at dette ikke ville bli oversendt. Motparten anmodet om at resterende

reklamasjonsposter ble frafalt slik at man kunne komme videre med utbedring og fristillelse av tilbakeholdt beløp.

I e-post av 14.6.18 fastholdt sikredes advokat samtlige fremsatte reklamasjoner og krav.

Sikredes advokat søkte om rettshjelpdekning for tvisten mot utbygger ved henvendelse til selskapet 13.6.19. Selskapet har avslått rettshjelpdekning med henvisning til at meldefristen er oversittet.

Sikrede krever dekning for rettshjelpgifter og avviser at meldefristen er oversittet. I korrespondansen og dialogen før 9.5.18 begir utbygger seg ut i realitetsdrøftelser, samtidig som utbygger i e-posten 9.5.18 ikke aviser sikredes krav, kun anmoder om at øvrige reklamasjoner frafalles. Først når sikrede 14.6.18 endelig fastholder at tidligere reklamasjoner opprettholdes, har det oppstått en tvist i vilkårenes forstand. Meldefristen er således ikke oversittet når melding om rettshjelp ble inngitt 13.6.19.

Forsikringstilfellet har utviklet seg over tid, hvilket må innebære at det må utvises større skjønn ved vurdering av meldefristens utgangspunkt enn i de tilfeller der en part fremmet krav mot en annen part som straks avviser kravet. For å fastslå at noen bestrider et krav, og at det dermed foreligger en tvist, må det være et vilkår at både kravet og den bestridende uttalelsen har en dispositiv karakter. Anmodning fra motparten i e-post av 9.5.18 åpnet for ytterligere dialog mellom partene og kan ikke sies å ha en dispositiv karakter.

Selskapet avviser ansvar og anfører at meldefristen etter fal. § 8-5 første ledd er oversittet. Tvisten må anses oppstått allerede 17.10.17. Utbygger skrev at sikrede ikke kan reklamere på mangler de burde ha oppdaget ved overtagelse, og sikrede opprettholdt mangelskravene i brev 17.10.17. Melding om rettshjelp ble først inngitt 14.6.19, og sikrede har vært representert ved advokat i saken siden 2016.

Finansklagenemnda Skades begrunnelse

Spørsmålet er om sikrede har krav på rettshjelpdekning for tvisten, eventuelt om meldefristen på ett år er oversittet.

Det følger av fal. § 8-5 første ledd at sikrede mister retten til erstatning dersom kravet ikke er meldt til selskapet innen ett år etter at sikrede fikk kunnskap om de forhold som begrunner det. Kunnskap om forhold som begrunner kravet foreligger senest når forsikringstilfellet er inntruffet og sikrede har et krav mot selskapet. Forsikringstilfellet i rettshjelpforsikring er at det foreligger en tvist. Det er enighet om at melding om rettshjelp ble inngitt 14.6.19, og at sikrede da hadde vært representert ved advokat i saken siden 2016. Spørsmålet er følgelig når tvist må anses oppstått.

Vilkårene definerer tvist som når "et fremsatt krav er bestridt, helt eller delvis – muntlig eller skriftlig".

Etter den fremlagte dokumentasjonen mener nemnda tvist i dette tilfellet senest oppsto 4.1.18. Sikrede reklamerte over en rekke forhold ved ettårsbefaringen. En reklamasjon over mangler under en kjøpekontrakt må regnes som et krav om retting. Motparten ga sin tilbakemelding på merknadene punktvis ved oversendelse 4.1.18. Kommentarene sier på flere av punktene "vil ikke bli endret" eller "krav avvises", blant annet om forhold som ikke var med i overtakelsesprotokollen. Nemnda mener dette betyr at kravene kommentarene gjelder blir bestridt. Sikrede har vært representert ved advokat siden 2016, og melding om rettshjelp ble først levert 14.6.19. Meldefristen på ett år er følgelig oversittet, og sikrede har ikke krav på rettshjelpdekning.

Avgjørelsen er enstemmig.

Finansklagenemnda Skades konklusjon

Selskapet gis medhold.

Ved behandlingen deltok Trine-Lise Wilhelmsen (leder), Trine Vøien (selskapsrepresentant) og Gyrid Giæver (forbrukerrepresentant).