

**Mál nr. 174/2009**

**M**

**og**

**Vátryggingafélagið X v/ starfsábyrgðartryggingar byggingarstjóra.**

**Ágreiningur um greiðslu bóta úr starfsábyrgðartryggingu byggingarstjóra.**

**Gögn.**

1. Málskot, móttekið 19.5.2009, ásamt fylgigögnum.
2. Bréf X, dags. 22.6.2009, ásamt fylgigögnum.

**Málsatvik.**

Þann 18.3.2004 gerðu M sem verkkaupi og V sem verksali með sér verksamning um að V skyldi reisa í tveimur áföngum 5.688 m<sup>2</sup> stálgrindarhús fyrir M. Skyldi fyrri áfanga vera lokið 1.9.2004 og þeim síðari 1.12.2004. Við upphaf framkvæmda var B, byggingatæknifræðingur, byggingarstjóri verksins, sbr. 51. gr. skipulags- og byggingarlaga nr. 73/1997. Framkvæmdir drógust á langinn og þann 18.8.2005 var verksamningnum rift af hálfu M, en 16.3.2006 var bú V tekið til gjaldprotaskipta. Þann 27.3.2006 hætti B störfum byggingarstjóra við húsbygginguna. B hafði í gildi starfsábyrgðartryggingu byggingarstjóra hjá X. Samkvæmt vátryggingarstaðfestingu, dags. 3.11.2005, vegna vátryggingartímabilsins 5.1.2004 til 31.12.2004 nam vátryggingarfjárhæð 6.035.683 krónum vegna hvers tjóns, en allt að 18.107.049 krónum á vátryggingartímabilinu.

Samkvæmt matsgerð tveggja dómkvaddra matsmanna, dags. 4.7.2008, var komist að þeirri niðurstöðu að húseignin væri haldin fjölmörgum ágöllum sem nánar eru tilgreindir í rúmlega 100 liðum í matsgerðinni. Var í flestum liðum um að ræða að verki hafi verið ólokið eða það hafi verið haldið göllum. M krafðist bóta úr starfsábyrgðartryggingu B hjá X. Bótaskylda var viðurkennd af hálfu X og 30.12.2008 greiddi félagið sem nam vátryggingarfjárhæð hvers tjóns á árinu 2006 eða 7.075.718 krónur auk dráttarvaxta frá 15.6.2006 og kostnaðar.

M hefur ekki fallist á að framangreind bótagreiðsla sé fullnægjandi og telur sig eiga rétt til hámarksvátryggingarfjárhæðarinnar á árinu 2006 eða 21.840.730 króna að teknu tilliti til vísitöluhækkunar. Kveður hann að á grundvelli matsgerðar hinnar dómkvöddu matsmanna sé ljóst að tjón hans nemi 42.377.375 krónum vegna galla á verkinu og að B beri bótaábyrgð gagnvart sér á þessu tjóni. Með vísan til gr. 33.2. í byggingarreglugerð nr. 441/1998 telur hann sig eiga rétt til lágmarksheildarfjárhæðar tryggingabóta sem, eins og fyrr segir, nam 21.840.730 krónum á árinu 2006. Einnig sé um mörg tjón að ræða sem leiði til sömu niðurstöðu að greiða beri heildarvátryggingarfjárhæðina. X hefur hafnað kröfum M.

**Álit.**

Samkvæmt 1. mgr. 51. gr. skipulags- og byggingarlaga nr. 73/1998 skal við stjórn framkvæmda hvers mannvirkis vera byggingarstjóri. Í 3. mgr. sömu gr. segir að byggingarstjóri sé framkvæmdastjóri byggingarframkvæmda og hann beri ábyrgð á því að byggt sé í samræmi við samþykktu uppdrætti, lög og reglugerðir. Í gr. 33.1 í byggingarreglugerð nr. 441/1998 segir að byggingarstjóri skuli hafa í gildi tryggingu vegna fjárhagstjóns sem leitt getur af gáleysi í starfi hans. Samkvæmt gr. 33.2 í reglugerðinni skal tryggingin nema minnst 5.000.000 krónum vegna hvers einstaks tjónsatviks. Heildarfjárhæð tryggingabóta innan hvers tólf mánaða tímabils skal nema minnst 15.000.000 krónum. Fjárhæðir þessar miðast við byggingarvísitölu 229,8 stig og breytast 1. janúar ár hvert í samræmi við breytingar á vísitölunni.

Í gr. 4.1 í skilmálum X fyrir starfsábyrgðartryggingu byggingarstjóra segir að ábyrgð félagsins vegna hvers einstaks tjónsatviks takmarkist við 5.000.000 krónur og heildargreiðsla þess vegna

allra tjónsatvika innan hvers tólf mánaða vátryggingartímabils geti þó ekki orðið hærrí en 15.000.000 krónur. Fjárhæðir þessar breytast í samræmi við breytingar á byggingarvísitölu eins og að framan greinir, sbr. 15. gr. skilmálanna.

Ekki virðist vera ágreiningur með aðilum um að B hafi vanrækt skyldur sínar sem byggingarstjóri við byggingarframkvæmdir þær sem verksamningur M og V tók til og með því hafi hann bakað sér bótaabyrgð gagnvart M. Hins vegar er hvorki í málskoti, matgerð hinna dómkvöddu matsmanna né öðrum gögnum málsins að finna útlistun né haldbæran rökstuðning fyrir því að unnt sé að líta svo á að þeir gallar sem voru á byggingunni verði raktir til fleiri tjónsatvika en eins.

Eins og fyrir getur takmarkaðist ábyrgð X vegna hvers einstaks tjónsatviks við 7.075.718 krónur á árinu 2006, sbr. gr. 4.1 og 15. gr. skilmála þeirra sem um vátrygginguna giltu. Fjárhæð þessi er í fullu samræmi við þá vátryggingarfjárhæð sem mælt er fyrir um að skuli vera lágmarksvátryggingarfjárhæð vegna hvers tjónsatviks að teknu tilliti til breytingar á vísitölu samkvæmt gr. 33.2 í byggingarreglugerð nr. 441/1998. Þar sem ekki verður talið að um fleiri en eitt tjónsatvik hafi verið að ræða getur ekki komið til álitu að X beri að greiða þá heildarfjárhæð sem til greiðslu getur komið úr vátryggingunni vegna allra tjónsatvika á vátryggingartímabilinu. Að öllu framangreindu virtu hefur M ekki sýnt fram á að hann eigi rétt til frekari bóta úr starfsábyrgðartryggingu B hjá X en hann fékk við uppgjörð 30.12.2008. Einstaka fjárhæðir í því uppgjör eru ekki til endurskoðunar fyrir nefndinni þar sem ekki liggur fyrir samþykki beggja málssaðila um að nefndin fjalli um bótafjárhæðir, sbr. 2. mgr. 3. gr. samþykkta fyrir úrskurðarnefnd í vátryggingamálum, sbr. auglýsingu nr. 1090/2005.

#### **Niðurstaða.**

M á ekki rétt á frekari bótum úr starfsábyrgðartryggingu B, byggingarstjóra, hjá X.

Reykjavík, 7. júlí 2009.

Rúnar Guðmundsson hdl.

Valgeir Pálsson hrl.

Jón Magnússon hrl.