



A26

KLAGANDE

[Redacted]

IAF	Inspektionen för arbetslöshetsförsäkringen
Ink	2015-04-23
Der	

MOTPART

Unionens Arbetslöshetskassa
Box 701
107 68 Stockholm

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Malmös dom den 14 oktober 2013
i mål nr 724-13, se bilaga A

SAKEN

Arbetslöshetsförsäkring

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten avslår överklagandet.

[Redacted] yrkar att han ska beviljas arbetslöshetsersättning från och med den 1 juni 2012 grundad på en normalarbetstid om 40 timmar per vecka. Han anför följande. Den period han väntade på besked från Försäkringskassan angående ansökan om sjukpenning måste anses vara överhoppningsbar. Om han hade fått reda på beslutet i tid hade han anmält sig som arbetssökande från och med en tidigare tidpunkt.

Unionens Arbetslöshetskassa anser att överklagandet ska avslås och anför följande. När ramtiden ska bestämmas räknas inte den tid då den sökande har varit förhindrad att arbeta på grund av styrkt sjukdom. Sjuktiden anses styrkt när den sökande har fått sjukpenning, sjukersättning eller

aktivitetsersättning. I undantagsfall kan sjuktid styrkas på annat sätt. Eftersom [REDACTED] har fått avslag på sin ansökan om sjukpenning så har han inte kunnat styrka att han varit hindrad att arbeta på grund av sjukdom.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Frågan i målet

[REDACTED] har ansökt om arbetslöshetsersättning från och med den 1 juni 2012. Frågan är om perioden den 22 augusti 2011–31 januari 2012 är att anse som s.k. överhoppningsbar tid vid fastställande av ramtiden. [REDACTED] anser att det för denna period föreligger styrkt sjukdom.

Tillämpliga bestämmelser

Med ramtid avses enligt 15 a § lagen (1997:238) om arbetslöshetsförsäkring, förkortad ALF, de tolv månader som närmast föregått den månad när den sökande anmält sig som arbetslös hos den offentliga arbetsförmedlingen. Av 16 § samma lag följer att när ramtid ska bestämmas räknas inte den tid då den sökande varit förhindrad att arbeta på grund av bl.a. styrkt sjukdom.

Kammarrättens bedömning

Av utredningen framgår att Försäkringskassan den 13 januari 2012 har informerat [REDACTED] om att man övervägde att avslå hans ansökan om sjukpenning för perioden den 3 oktober 2011–31 januari 2012, eftersom han bedömdes ha arbetsförmåga i ett annat arbete på den reguljära arbetsmarknaden. Det har inte kommit fram att Försäkringskassan därefter har ändrat sin bedömning avseende [REDACTED] rätt till sjukpenning för aktuell period.

Vad som avses med styrkt sjukdom i 16 § 1 ALF definieras inte närmare i motiven till bestämmelsen. Inte heller framgår om Försäkringskassans

bedömning av rätten till sjukpenning ska vara avgörande eller i vad mån den ska tillmätas betydelse vid bedömningen av styrkt sjukdom enligt ALF.

Utgångspunkten bör enligt kammarrättens mening vara att det ska göras en bedömning av den medicinska utredningen och i vad mån den sjukdom som anges medför arbetsoförmåga. Försäkringskassans bedömning i t.ex. ett sjukpenning- eller sjukersättningsärende bör tillmätas viss betydelse vid bedömningen av om det föreligger styrkt sjukdom även i arbetslöshetsförsäkringens mening.

Fråga uppkommer även om arbetsförmågan till följd av sjukdomen ska vara nedsatt i förhållande till den försäkrades ordinarie arbete eller till den reguljära arbetsmarknaden för att den ska anses vara styrkt enligt ALF och därmed överhoppningsbar. När det gäller sjukpenning enligt socialförsäkringsbalken, förkortad SFB, görs denna bedömning utifrån vilken dag den försäkrade befinner sig i den s.k. rehabiliteringskedjan (jfr 27 kap. 46–49 §§ SFB). Vad som gäller vid prövningen av styrkt sjukdom i detta hänseende framgår inte av ALF eller dess förarbeten. Försäkringskassan har vid prövningen av [REDACTED] ansökan om sjukpenning enligt SFB för samma period som nu är i fråga haft att pröva hans arbetsoförmåga till följd av sjukdom i förhållande till den reguljära arbetsmarknaden. Kammarrätten anser därför att motsvarande prövning bör göras i det här målet vid bedömningen av om det är fråga om styrkt sjukdom i den mening som anges i ALF.

Kammarrätten bedömer att den medicinska utredningen inte visar att [REDACTED] arbetsförmåga varit nedsatt på grund av sjukdom i förhållande till arbeten på den reguljära arbetsmarknaden under perioden den 22 augusti 2011 till och med den 31 januari 2012. Då det därmed inte förelegat styrkt sjukdom i den mening som avses i 16 § 1 AFL under denna period är den inte överhoppningsbar vid fastställande av ramtiden.

Vad [REDACTED] anført om att den tid han väntade på beslut från Försäkringskassan angående hans ansökan om sjukpenning ska vara överhoppningsbar medför ingen annan bedömning.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga B (formulär 4).

[REDACTED]

[REDACTED]

referent

[REDACTED]

[REDACTED]



KLAGANDE



MOTPART

Unionens Arbetslöshetskassa
Box 701
101 33 Stockholm

ÖVERKLAGAT BESLUT

Unionens Arbetslöshetskassas beslut den 21 november 2012, se bilaga 1

SAKEN

Lagen om arbetslöshetsförsäkring

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar [redacted] yrkande om att rätten ska pröva förhållandet att han inte kan anmäla sig till arbetsförmedlingen och arbetslöshetskassan i efterhand.

Förvaltningsrätten avslår överklagandet i övrigt.

YRKANDEN OCH INSTÄLLNING

██████████ yrkar full arbetslöshetsersättning från den 1 juni 2012 och så länge han är arbetslös på den grunden att den tid (den 16 september 2011 – den 31 januari 2012) under vilken han var heltids/deltidssjukskriven är överhoppningsbar tid. Då beslutet från Försäkringskassan (FK) dröjde till den 13 januari 2013 samt att han då fick besked om att han skulle ha anmält sig till arbetsförmedlingen (AF) den 16 september 2011, yrkar han att även detta prövas rätten, eftersom han inte kan anmäla sig i efterhand. Han anför bl.a. följande. Han råkade ut för en armbågsskada i juni 2009 och opererades i mars 2010. Under den tiden var han helt sjukskriven, men återgick till sitt arbete, men blev åter helt sjukskriven november 2010 – februari 2011. Han arbetade därefter 50 % till och från fram till den 15 juli 2011. Därefter blev han helt sjukskriven igen men provade att arbeta 50 % under vissa perioder, men det fungerade inte. Därför har han inte uppnått 80-timmarsgränsen under merparten av dessa månader. Den period under vilken han var sjukskriven kan räknas som överhoppningsbar. Detta då han kan styrka sin sjukdom genom läkarens utlåtande och det medicinska underlaget. Han kan inte råda över saker som han inte känner till, dvs. att han inte ska få några pengar för denna tid och att han ska anmäla sig till AF och arbetsförmedlingen. Detta visste han först den 13 eller 17 januari 2012. Som det är nu får han lida ekonomiskt för ett fel som FK har gjort. Pga. FK:s sena beslut är detta ett specialfall och tiden borde vara överhoppningsbar. September 2011 – januari 2012 bokades flera möten med läkare, arbetstränare, chef och handläggare från FK. Men inför alla möten så avbokade FK i sista stund av olika anledningar. Han väntade en utlovad tjänst, med anpassade arbetsuppgifter, inom ██████████ före årsskiftet. Detta skedde dock aldrig; i stället sa de upp honom. FK:s avslagsbeslut var grundat på att han, trots tennisarmbågen, en nervskada och hans nedsatthet i höger arm, kunde vara pappaledig den 1 – 15 september 2011 och stå till arbetsmarknadens förfogande. FK bortsåg då från att hans fru genomgått

kejsarsnitt och att han skötte "markservicen". Man bortsåg också från flera läkares och arbetsterapeuters professionella bedömning att han inte var arbetsför med sin skada. Arbetslöshetskassan har enbart gått på FK:s beslut om att han inte får någon sjukpenning under nämnd period. – Skrivelse ställd till "vederbörande handläggare på försäkringskassan" av företagsläkare och medicinska underlag bifogas.

Unionens Arbetslöshetskassa vidhåller sitt beslut och anför bl.a. följande. Frågan är om [REDACTED] vid bestämmande av ramtid, ska få tillgodoräkna sig augusti 2011 – januari 2012 som överhoppningsbar tid. För att nämnd period ska betraktas som överhoppningsbar krävs att [REDACTED] under denna tid har varit förhindrad att arbeta på grund av styrkt sjukdom. I nu överklagat mål har FK beslutat att [REDACTED] inte får sjukpenning den 22 augusti – den 4 september 2011. Av informationsbrev den 13 januari 2012 framgår att FK överväger att inte betala ut någon sjukpenning den 3 oktober 2011 – den 31 januari 2012. Detta då [REDACTED] bedöms ha arbetsförmåga i ett annat arbete på den reguljära arbetsmarknaden. [REDACTED] har inte uppburit sjukpenning de perioder han uppvisar läkarintyg för. Hans sjukdom är därför inte styrkt på det sätt som krävs för att tiden ska vara överhoppningsbar. Arbetslöshetskassan kan inte finna att utredningen visar att [REDACTED] arbetsförmåga har varit nedsatt i tillräcklig grad för att ett arbetshinder ska anses föreligga under ifrågavarande period. Jfr dom från Kammarrätten i Stockholm den 11 december 2003, mål nr 4252-00.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser framgår av det överklagade beslutet.

Av Kammarrätten i Stockholms dom den 11 december 2003, mål nr 4252-00, framkommer bl.a. att medlemmen ifråga hade skickat in ett läkarintyg om att hon var sjukskriven samt ansåg att sjukskrivningstiden skulle anses

som överhoppningsbar tid. Kammarrätten fann att innebörden av ”styrkt sjuktid” innebär att styrkt sjuktid kan föreligga om sökanden företer ett läkarintyg som otvetydigt påvisar sjukdom i betydelsen arbetsförmåga även om hon eller han inte uppbär sjukpenning. Vidare uttalades bl.a. att det faktum att en sökande företer ett läkarintyg endast är en bedömningsgrund bland andra och inte kan innebära att sjuktiden är styrkt när utredningen i ärendet i övrigt visar att personens arbetsförmåga inte har varit nedsatt i tillräcklig grad för att arbetshinder kan anses föreligga.

I dom från Kammarrätten i Stockholm den 4 oktober 2006, mål nr 5340-05, fann rätten det inte styrkt att sökandens arbetsförmåga varit nedsatt på grund av sjukdom. På grund av det och att inte heller utredningen i övrigt styrkte att så varit fallet hade kassan haft fog för sitt beslut att beräkna ramtiden på sätt som skett och sökanden uppfyllde därmed inte arbetsvillkoret.

Utredning m.m.

I skrivelse ställd till ”vederbörande handläggare på försäkringskassan” gällande synpunkter på tillståndet hos [REDACTED] anger företagsläkaren, spec. i yrkes- och miljömedicin, vid [REDACTED] den 17 januari 2012 bl.a. följande. Vid besök befanns nervfunktionen i fråga fungera varför operationen anses ha lyckats. Kortison sprutades runt någon av armbågarna där det misstänktes epikondylit (*förvaltningsrättens anmärkning: tennisarmbåge*). Tillståndet epikondylit är obotat som han uppfattar handkirurgens undersökning, och man bör påpeka att det från början bara var besvär från vänster armbåge men att även höger är drabbad nu. Han fann ytterligare en diagnos hos [REDACTED] och han har från den 5 februari 2011 ändrat huvuddiagnosen till Thoracis outlet syndrome (TOS); om nerver i hals-skulderpartiet kläms mellan musklerna så kan man få symptom i armarna. TOS kan uppkomma av repetitivt arbete och försämras generellt av anställande arbete varför det på så sätt är arbetsrelaterat.

Att man inte har tänkt på den diagnosen, i kombination med för tidig återgång till arbetet, kan var en delförklaring till varför förloppet blivit långdraget. Att skilja på dessa tillstånd borde vara viktigt för sjukförsäkringen och han är osäker på om en ny diagnos ska räknas in i gamla försäkringsdagar, men det bör ni kunna ta ställning till.

Förvaltningsrättens bedömning.

Rätten kan i detta mål bara pröva fråga som omfattas av det överklagade beslutet den 21 november 2012, dvs. normalarbetstid, dagsförtjänst och dagpenning. [REDACTED] yrkande om att förvaltningsrätten ska pröva förhållandet att han inte kan anmäla sig till arbetsförmedlingen och arbetslöshetskassan i efterhand, ska med anledning härav avvisas. Förvaltningsrättens prövning i detta mål begränsas därvid till om [REDACTED] ska beviljas full arbetslöshetsersättning från den 1 juni 2012 på den grunden att den tid under vilken han har varit sjukskriven ska anses vara s.k. överhoppningsbar tid vid beräkningen av ramtid. Det har inte påståtts att arbetslöshetskassans uppgifter om period under vilken FK inte har beviljat [REDACTED] sjukpenning alt. övervägt att inte bevilja [REDACTED] sjukpenning, arbetad tid, inkomst m.m. som dess beräkning av [REDACTED] normalarbetstid, dagsförtjänst och dagpenning är baserat på skulle vara oriktiga och de motsägs inte heller av utredningen i målet. Förvaltningsrätten tar därför dessa uppgifter för goda och baserar följande beslut därpå.

Så vitt framgår har [REDACTED] under tid han har varit sjukskriven inte fått sjukpenning från Försäkringskassan. Det framgår dock av medicinskt underlag att [REDACTED] bl.a. var sjukskriven på heltid den 15 augusti – den 4 september 2011, pappaledig den 1 – 15 september 2011, sjukskriven på heltid den 19 september – den 23 oktober 2011, sjukskriven på deltid den 24 oktober – den 6 november 2011 och sjukskriven på heltid den 7 november 2011 – den 31 januari 2012. Förvaltningsrätten noterar bl.a. att

företagsläkaren i medicinskt underlag den 7 november 2011 anger att [REDACTED] är mycket bättre nu efter avlastning och att han kan arbeta med sådant som inte överbelastar armbågarna. I medicinskt underlag den 2 december 2012 anger nämnde företagsläkare att fråga är om nedsatt arbetsförmåga för manuell hantering motsvarande låg till medelgod kapacitet. Härtill beaktar förvaltningsrätten att företagsläkaren, i nämnd skrivelse, inte otvetydigt anger att [REDACTED] har varit oförmögen att arbeta under tiden i fråga. Förvaltningsrätten uttalar i detta sammanhang kortfattat att huvudprincipen för rätt till arbetslöshetsersättning bör vara att sökanden har utfört reguljärt arbete i viss omfattning (jfr prop. 1996/97:107 s. 98). Slutligen lägger rätten vikt vid att skrivelsen i fråga är adresserad till FK och att förevarande prövning avser arbetslöshetsersättning.

Vid en samlad bedömning anser förvaltningsrätten att nämnd skrivelse samt de medicinska underlagen och utredningen i övrigt som finns i målet, inte styrker, att [REDACTED] har varit oförmögen att arbeta på grund av sjukdom under i vart fall perioden den 22 augusti – den 31 januari 2012 på så sätt att nämnd period/tid är överhoppningsbar tid – i arbetslöshetsförsäkringens mening. Vad [REDACTED] har anfört föranleder ingen annan bedömning. Vid denna bedömning finns inte skäl för ändring av arbetslöshetskassans beslut. Överklagandet ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 2 (DV 3104/1B)

[REDACTED] har föredragit målet.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN I MALMÖ Avdelning 1	
Datum	2013-09-20
Personnummer	724-13
AKTRU:	

Datum

2012-11-20

Personnummer

Ärendenummer

3603685

Beslut

- Ärende** Omprövning av beslut. Beslutet är fattat den 13 september 2012 och gäller din rätt till arbetslöshetsersättning från och med den 1 juni 2012.
- Beslut** Unionens Arbetslöshetskassa ändrar inte det tidigare beslutet.
- Motivering** Kassen beviljade den 13 september 2012 arbetslöshetsersättning från och med den 1 juni 2012 och fastställde din normalarbetstid till 23 timmar per vecka. Din dagsförtjänst fastställdes till 684,89 kronor och din dagpenning fastställdes till 548,00 kronor.

Du har i brev daterat den 11 oktober 2012 begärt omprövning av beslutet och den ändring du vill ha är full arbetslöshetsersättning under perioden 1 juni 2012 - till dags dato och så länge du är arbetslös. Du ber kassen ompröva ärendet på grund av följande omständigheter:

* Kassans beräkning omfattade ett arbetsgivarintyg från [REDACTED] men då var du sjukskriven under åren 2011 och 2012, både hel- och halvtid. Därför har du ej uppnått 80 timmarsgränsen under merparten av dessa månader.

* Informationen från Försäkringskassan angående ett beslut om dagpenning nådde dig den 13 januari 2012 att ingen utbetalning kommer att ske för perioden 110916-120131. Detta gjorde att du inte uppsökte Arbetsförmedlingen eftersom du var ovetandes om Försäkringskassans beslut. När detta kom till din kännedom var det för sent att skriva in dig på Arbetsförmedlingen och få den ersättning du är berättigad till.

* Du väntade på en utlovad tjänst inom [REDACTED] före förra årsskiftet, som din dåvarande arbetsgivare ordnat för att anpassa arbetsuppgifterna efter din skada, detta kom dock aldrig att ske. Detta försenade också din inskrivning till a-kassan eftersom du trodde att du skulle kunna arbeta.

* Försäkringskassans beslut om avslag grundar sig på att du, trots din tennisarmbåge - en nervskada, kunde vara pappaledig under perioden 110901-110915 också kunde vara till arbetsmarknadens förfogande. Då bortsåg Försäkringskassan ifrån att din fru genomgått kejsarsnitt och du hjälpte till att informera släktingar som skötte "markservicen" åt er.

Din närvaro krävdes hemma men man bortsåg också från flera läkares och arbetsterapeutens professionella bedömning att du *inte* var arbetsför med din skada.

Tillämpliga bestämmelser

I 12 § lagen (1997:238) om arbetslöshetsförsäkring, ALF, anges bl.a. följande. Rätt till ersättning vid arbetslöshet har en sökande som under en ramtid av 12 månader omedelbart före arbetslöshetens inträde har haft förvärvsarbete i minst 6 månader och utfört arbetet under minst 80 timmar per kalendermånad (huvudregeln).

Av 15 a § framgår att med ramtid avses de 12 månader som närmast föregått den månad när sökanden anmält sig som arbetslös hos den offentliga Arbetsförmedlingen.

I 16 § ALF anges bl.a. att när ramtid ska bestämmas enligt 12 § räknas inte den tid då den sökande varit hindrad att arbeta på grund av styrkt sjukdom. Tid för vilken den sökande uppburit sjukpenning är att betrakta som styrkt sjukdom (överhoppningsbar tid).

Av 23 b § ALF framgår att normalarbetstiden utgör den genomsnittliga arbetstiden under den sökandes ramtid. I 25 § anges att ersättning enligt inkomstbortfallsförsäkringen lämnas med ett belopp per dag som är baserat på tidigare förvärvsinkomster.

Utredningen i ärendet

Du är anmäld som arbetssökande från och med den 1 juni 2012. Detta innebär att den ramtid som din ersättningsrätt ska beräknas på är perioden 1 juni 2011 - 31 maj 2012. Under denna ramtid har du utfört förvärvsarbete under minst 80 timmar per månad under juni och juli 2011 samt februari, mars, april och maj 2012. Under perioden augusti - december 2011 har du arbetat 40 timmar i augusti, 18 timmar i oktober samt 16 timmar i november. September och december 2011 samt januari 2012 har du varit helt sjukskriven. Du har dock inte beviljats sjukpenning då Försäkringskassan bedömt att du har en arbetsförmåga i ett annat arbete på den reguljära arbetsmarknaden.

Du uppfyller ett arbetsvillkor under ramtiden och därför har vi räknat fram din normalarbetstid och dagsförtjänst. Inom denna period ingår även den period du har varit sjukskriven som dock inte kan betraktas som överhoppningsbar tid vilket innebär att dessa månader ska vara med i beräkningen.

Vid vår beräkning har vi kommit fram till att summa arbetad tid uppgår till 1.201 timmar. Dessa timmar ska divideras med 51,96 veckor (4,33 veckor x 12 månader) = 23,11 = 23 timmar.

Dagsförtjänsten är beräknad på de förvärvsinkomster du har haft under de timmar som ligger till grund för beräkning av normalarbetstiden. Vid beräkningen har vi kommit fram till att din totala inkomst uppgår till 178.814,91 kronor. Dagsförtjänsten räknas fram genom att inkomsten divideras med summa tid = genomsnittlig timlön multiplicerat med normalarbetstid dividerat med fem dagar. $178.814,91 \text{ kronor} / 1.201 \text{ timmar} = 148,89 \text{ kronor}$ i genomsnittlig timlön $\times 23 \text{ timmar} / 5 \text{ dagar} = 684,89 \text{ kronor}$ i dagsförtjänst.

Kassans bedömning

För att sjuktid ska kunna hoppas över enligt 16 § ALF krävs att sökanden har varit hindrad att arbeta på grund av styrkt sjukdom. Om Försäkringskassan beviljar sjukpenning innebär det, enligt Försäkringskassan, att det finns en nedsatt arbetsförmåga och därmed kan sådan tid betraktas som styrkt sjukdom i den mening som avses i 16 § ALF.

Kassan finner att ditt yrkande inte kan bifallas. Du är anmäld som arbetssökande från den 1 juni 2012 och därför blir din ramtid 1 juni 2011 - 31 maj 2012. Detta innebär att även månaderna augusti 2011 till och med januari 2012 är med i beräkningen eftersom ramtiden inte kan förlängas på grund av att sjukskrivningsperioden inte kan räknas som överhoppningsbar tid.

Med hänvisning till ovanstående ändrar vi inte det tidigare beslutet. Din normalarbetstid är 23 timmar per vecka och din dagsförtjänst är 684,89 kronor. Din dagpenning är 548,00 kronor.

Regler om omprövning av beslut finns i 61 § lagen (1997:238) om arbetslöshetsförsäkring, ALF. Du hittar bestämmelserna via länkar på vår webbplats, unionensakassa.se. Kontakta oss om du vill att vi skickar bestämmelserna till dig.

Information Om du har frågor om det här beslutet kan du ringa beslutsfattaren direkt, på telefonnummer [REDACTED]. Om du har andra frågor är du välkommen att kontakta oss på telefonnumret som du hittar längst ned i brevet. Besök gärna vår webbplats för mer information.

Överklagande Tycker du att beslutet är fel kan du överklaga det till förvaltningsrätten. Din överklagan ska vara skriftlig och innehålla namn, personnummer, vilket beslut du vill ha överklagat, vilken ändring du vill ha och vilka skäl du har för att beslutet ska ändras. Begäran ska vara undertecknad och ha kommit in till oss senast inom två månader från det att du har tagit emot beslutet. Annars kan förvaltningsrätten komma att avvisa din överklagan. Överklagan ska vara ställd till förvaltningsrätten, men skickas till: Unionens Arbetslöshetskassa, Box 1061, 101 39 Stockholm.

Unionens Arbetslöshetskassa

[REDACTED]