


KLAGANDE OCH MOTPART
Småföretagarnas Arbetslöshetskassa
Box 6057
102 31 Stockholm

MOTPART OCH KLAGANDE



Ombud: 
Smålands Bolagsinvest KB
Polhemsgatan 1
392 39 Kalmar



ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Växjö:s dom den 17 september 2014 i mål nr 381-14,
se bilaga A

SAKEN

Arbetslöshetsersättning enligt lagen (1997:238) om arbetslöshetsförsäkring (ALF)

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

1. Kammarrätten avslår Småföretagarnas Arbetslöshetskassas överklagande.
2. Kammarrätten meddelar inte prövningstillstånd för 
överklagande.
3. Kammarrätten avvisar  yrkanden om dröjsmålsränta och rättegångskostnader i kammarrätten.

YRKANDEN M.M.

Småföretagarnas Arbetslöshetskassa (SMÅA) yrkar att kammarrätten ändrar förvaltningsrättens dom och fastställer SMÅA:s beslut den 21 januari 2014.

██████████ motsätter sig bifall till SMÅA:s yrkande och yrkar för egen del att kammarrätten, med ändring av förvaltningsrättens dom, ska tillerkänna honom dröjsmålsränta och rättegångskostnader enligt yrkandet i förvaltningsrätten. Han yrkar även ersättning för dröjsmålsränta och rättegångskostnader i kammarrätten.

VAD PARTERNA ANFÖR

SMÅA

I avtalet från försäljningen av ██████████ andelar i ██████████ finns en klausul om att äganderätten till samtliga inventarier övergår till köparen när full betalning har erhållits. Betalning för köpet görs delvis med en revers och som säkerhet för denna anges rätten till samtliga inventarier, varulager samt övriga tillgångar i näringsverksamheten. Vid tillämpning av 34 a § ALF krävs att ägandet till näringsverksamheten med alla tillhörande delar har övergått till köparen. Eftersom äganderätten inte övergått till köparen och det fortsatt vidtas åtgärder i näringsverksamheten saknar ██████████ rätt till arbetslöshetsersättning. Till följd av de rättigheter och skyldigheter som följer med ägandet bör i vart fall sökanden under den i målet aktuella tiden anses ha sådant väsentligt inflytande som avses i nämnda paragraf och bör därför betraktas som företagare i arbetslöshetsförsäkringens mening. Det är enligt förvaltningsrättsliga grundsatser sökanden som har bevisbördan för att förutsättningarna för ersättning är uppfyllda. I prop. 2009/10:120 s. 81 har även uttalats att ”det ankommer på den sökande att påvisa att han eller hon inte längre har ett väsentligt inflytande över verksamheten”.

██████████

Han har sålt samtliga sina andelar i kommanditbolaget och tillsett att köparen samma dag anmält hans utträde ur bolaget och trätt in i hans ställe. Han har därmed inget ekonomiskt eller annat inflytande i bolaget. Dessa omständigheter har med all tydlighet redan bevisats genom inlämnande av köpeavtal och registreringsbevis. Eftersom köpeskillingen betalades i delar var det rimligt att han försäkrade sig om att han skulle få sin slutbetalning. En säljare måste ha rätt att tillförsäkra sig full betalning vid en överlåtelse i de fall köparna inte förmår att betala hela köpelikviden kontant. Det finns inte någon anledning att ändra förvaltningsrättens dom i denna del.

Den arbetslöse har ingen rätt till ersättning för vare sig dröjsmålsränta på uteblivet ersättningsbelopp eller för sina kostnader för att driva sin rätt till ersättning. Vid dessa mål borde rimligen kassan stå för klagandens kostnader samt urholkningen av ersättningen när den så småningom sker.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

SMÅA:s överklagande

Frågan i målet är om ██████████ efter överlåtelse av sin andel av en pizzeria den 1 november 2013, även efter denna tidpunkt ska anses vara företagare och inte arbetslös med tillämpning av 34 a § ALF, eftersom han enligt köpeavtalet förbehöll sig äganderätten till samtliga inventarier i verksamheten intill dess full betalning för verksamheten erhållits av köparen.

Kammarrätten konstaterar i detta sammanhang att ett ägarförbehåll i sakrättslig mening inte innebär någon kvarstående äganderätt för säljaren. Rättsverkan av ett ägarförbehåll är att säljaren behåller befogenheten att under vissa förutsättningar häva avtalet och i viss ordning återfå varan. Ägarförbehållet ger en säkerhetsrätt, ett skydd mot köparens borgenärer

samt mot köparen genom att denne är förhindrad att förfoga över varan utan säljarens tillstånd. I övrigt har köparen det rättsskydd, de befogenheter och det ansvar som tillkommer en ägare (se bl.a. Adlercreutz och Pfannenstill, Finansieringsformers rättsliga reglering, 5 uppl. 2010, s. 61 f).

Enligt kammarrättens mening innebär inte ägarförbehållet i detta fall att [REDACTED] uppfyllde kriterierna för att fortsatt vara företagare i ALF:s mening efter överlåtelsen av verksamheten den 1 november 2013. Förbehållet innebär inte att han utförde arbete i eller hade något väsentligt inflytande över verksamheten. Som framgår ovan innebär det inte heller att han hade någon äganderätt till inventarierna. Det finns inte heller någon annan omständighet som ger anledning att anta att [REDACTED] fortsatte att arbeta i verksamheten eller att han hade något inflytande över denna efter överlåtelsen. Som förvaltningsrätten har funnit har alltså SMÅA saknat fog för att neka [REDACTED] arbetslöshetsersättning på den grunden att han fortsatt vara företagare efter den 31 oktober 2013. Överklagandet ska därför avslås.

[REDACTED] *överklagande*

För att kammarrätten ska pröva [REDACTED] överklagande krävs prövningstillstånd.

Prövningstillstånd ska meddelas om

- det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till (ändringsfall),
- det inte går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till utan att prövningstillstånd meddelas (granskningsfall),
- det är viktigt för ledningen av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt (prejudikatfall)
eller
- det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet (extraordinära fall).

Detta framgår av 34 a § andra stycket förvaltningsprocesslagen (1971:291).

Kammarrätten anser inte att det finns skäl för att pröva [REDACTED]
överklagande.

[REDACTED] yrkande om dröjsmålsränta och rättegångskostnader i
kammarrätten

Det finns inte någon laglig förutsättning för att pröva [REDACTED]
yrkanden om dröjsmålsränta eller ersättning för rättegångskostnader i
kammarrätten. Yrkandena ska därför avvisas.

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

[REDACTED]

Kammarrättsråden [REDACTED] (ordförande) och [REDACTED]
(referent) samt kammarrättsassessor [REDACTED] har deltagit i
avgörandet.

Föredragande: [REDACTED]



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ

DOM
2014-09-17
Meddelad i
Växjö

Mål nr
381-14

KLAGANDE

[REDACTED]

Ombud: [REDACTED]

[REDACTED]
Polhemsgatan 1
392 39 Kalmar

MOTPART

Småföretagarnas arbetslöshetskassa
Box 6057
102 32 Stockholm

ÖVERKLAGAT BESLUT

Småföretagarnas arbetslöshetskassa (SmåA)s beslut 2014-01-21,
se bilaga 1

SAKEN

Tillämpning av lagen om arbetslöshetsförsäkring

DOMSLUT

Förvaltningsrätten upphäver arbetslöshetskassans beslut och visar målet åter till kassan för fortsatt handläggning av [REDACTED] rätt till arbetslöshetsersättning.

Förvaltningsrätten avvisar yrkandena om dröjsmålsränta och ersättning för rättegångskostnader.

YRKANDE M.M.

[REDACTED] yrkar att arbetslöshetsersättning ska beviljas honom from den 1 november 2013. Vidare yrkar han dröjsmålsränta på förfallna ej utbetalda ersättningar samt ersättning för rättegångskostnader. [REDACTED] anför

Dok.Id 99927

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 42 351 03 Växjö	Kungsgatan 8	0470-56 02 00 E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se	0470-255 02	måndag – fredag 08:00-16:00

bl.a. följande. Den sista oktober 2013 överlämnades till köparen nycklar, kontanter samt övriga bolaget tillhöriga inventarier, varulager och rättigheter. Ett äganderättsförbehåll innebär att det är förbjudet att sälja, inteckna eller pantförskriva det gods som omfattas. Innehavaren av säkerheten kan på intet vis självständigt ta hand om godset.

Arbetslöshetskassan vidhåller sitt beslut och anför bl.a. att det i köpeavtalet stadgats att äganderätten till inventarierna övergår till köparen när full likvid erlagts. Detta medför att innan likviden erlagts så anses [REDACTED] inte ha skilt sig från företaget på sådant sätt som krävs för att inte längre anses vara företagare i den mening som avses i lagen om arbetslöshetsförsäkring.

DOMSKÄL

Bestämmelserna om företagares rätt till arbetslöshetsersättning tar sikte på att förhindra missbruk av arbetslöshetsförsäkringen. Enligt 34 a § lagen om arbetslöshetsförsäkring ska en företagare även efter en överlåtelse av verksamheten fortsatt anses vara företagare om han eller hon fortsätter att utföra arbete i eller ha ett väsentligt inflytande över verksamheten.

I förevarande fall har [REDACTED] överlåtit sin del av rörelsen i dess helhet och som ett led därvid gjort ett ägandeförbehåll för att tillförsäkra sig att han skulle få full betalning. Det finns dock ingen anledning att anta att han fortsatt att arbeta i verksamheten eller att han haft något inflytande över den. Arbetslöshetskassan har vid sådant förhållande saknat fog för att på den grunden neka honom arbetslöshetsersättning med utgångspunkt från den 1 november 2013. Kassans beslut ska därför upphävas. Det ankommer på kassan att pröva om eller från och med när han med hänsyn härtill är berättigad till ersättning. Målet ska därför visas åter till kassan för fortsatt handläggning.

Det saknas lagliga förutsättningar för att bevilja [REDACTED] dröjsmåls-
ränta eller ersättning för rättegångskostnader. Förvaltningsrätten lämnar
därför dessa yrkanden utan vidare yttrande.

HUR MAN ÖVERKLAGAR; se bilaga 2 (DV3104/1D)

[REDACTED]

I avgörandet har även deltagit nämndemännen [REDACTED],
[REDACTED] och [REDACTED]

SmåA



Förvaltningsrätten i Växjö

2014-02-05

Mål

381-14

Aktbil

4

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖINKOM: 2014-02-05
MÅLNR: 381-14
AKTBIL: 4

001566957 0103

Datum
2014-01-21Referens
Beslut med anledning av begäran om omprövning**Omprövningsbeslut**

Småföretagarnas Arbetslöshetskassa ändrar inte tidigare beslut.

Ärende

SmåA beslutade den 8 januari 2014 att inte bevilja dig arbetslöshetsersättning för period till och med den 3 januari 2014. Detta med hänvisning till att du inte ansågs vara arbetslös företagare i arbetslöshetsförsäkringens mening.

Du har, genom ditt ombud, begärt omprövning av beslutet. Ditt brev inkom till SmåA den 16 januari 2014. I begäran om omprövning har bland annat skrivits följande. Det yrkas att SmåA upphäver sitt beslut och medger rätt till arbetslöshetsersättning. Vidare yrkas på dröjsmålsranta enligt 6 § räntelagen och ersättning för ombudskostnader med belopp som senare kommer anges. Enligt köpekontrakt daterat 29 oktober 2013 har samtliga andelar i överlåtits. Enligt kontraktet erhöles en kontantbetalning om 50 000 kronor och en revers på resterande belopp att betalas den 31 januari 2013. Som säkerhet för reversen tecknades ett äganderättsförbehåll på bolagets inventarier och ytterligare en person tecknade personlig borgen för reversens fulla betalning. Alla rättigheter, varulager såväl som som inventarier tillhörde bolaget och inte andelsägarna. I SmåA:s beslut hänvisas till förhållandena rörande pantförskrivningen och äganderättsförbehåll som grund för beslutet. Detta står dock i strid med skattelagstiftning såväl som gällande regler enligt Bolagsverket. Köpet kan aldrig gå åter genom åtgärd från säljaren utan försäljningen är slutgiltig. Små har inte rätt i sin uppfattning att äganderättsförbehållet leder till att klaganden ska ses som företagare.

Skäl för omprövningsbeslutet*Bestämmelser avseende rätt till arbetslöshetsersättning*

En person som arbetar i en näringsverksamhet som han eller hon har ett väsentligt inflytande över är företagare i arbetslöshetsförsäkringens mening. Om en företagare efter överlåtelse av näringsverksamheten arbetar kvar eller har ett väsentligt inflytande över verksamheten är man även efter överlåtelsen att anse som företagare i arbetslöshetsförsäkringens mening.

En företagare som upphör att bedriva näringsverksamhet anses vara arbetslös så snart det

Postadress
Småföretagarnas
Arbetslöshetskassa
Box 6057
102 31 Stockholm

Besöksadress
Klara Södra Kyrkogata 1

Telefon
Tfn: 08-723 44 00

Organisationsnummer
802005-5037

Webbplats
www.smakassa.se

inte vidtas några åtgärder i näringsverksamheten. Med åtgärder avses även avvecklingsåtgärder. Följande åtgärder påverkar inte rätten till arbetslöshetsersättning.

- Nödvändiga åtgärder på grund av oförutsedda händelser.
- Enstaka avvecklingsåtgärd som inte kan anses som en fortsättning på den tidigare bedrivna näringsverksamheten. Åtgärden ska endast kräva en begränsad arbetsinsats och den ska inte varit möjlig att vidta innan företagaren upphörde att bedriva verksamhet.
- Åtgärder på grund av en skyldighet enligt lag eller annan författning.

Om det ska vara möjligt att på nytt erhålla arbetslöshetsersättning på den grund att det inte vidtas några åtgärder i näringsverksamheten efter det att du eller någon närstående återupptagit verksamheten måste det gå minst fem år från det att verksamheten återupptogs.

Den som inte är arbetslös i enlighet med definitionen ovan ska anses som arbetslös när verksamheten vid en samlad bedömning har upphört definitivt. Nedan ges exempel på förutsättningar som måste vara uppfyllda för att man ska anses ha upphört definitivt med verksamheten. Observera att dessa exempel inte är uttömmande.

- Företaget ska avregistreras hos Bolagsverket
- skattsedel för företagare (F) och moms ska avregistreras hos Skatteverket
- Samtliga inventarier ska vara sålda
- Andelar i företaget ska vara sålda
- Eventuellt hyreskontrakt för den lokal där verksamheten har bedrivits ska vara uppsagt
- Företagaren ska till alla delar ha upphört annat än tillfälligt med verksamheten

SmåA:s bedömning

Av 34 a § i lagen (1997:238) om arbetslöshetsförsäkring (ALF) framgår det att en företagare som överlåter näringsverksamhet, men som fortsätter att utföra arbete i eller ha ett väsentligt inflytande över verksamheten, ska även efter överlåtelsen anses vara företagare enligt lagen. Vid införandet av denna paragraf uttalades: "för att den som varit företagare inte längre ska betraktas som företagare krävs att den sökande inte längre uppfyller något av de tre kriterier som gjort att han eller hon bedömts som företagare i arbetslöshetsförsäkringen. Det räcker alltså inte att den sökande genom ett avyttrande avhänder sig sin verksamhet. Han eller hon får inte heller utföra något arbete i verksamheten eller ha något väsentligt inflytande över densamma för att ha rätt till arbetslöshetsersättning. Vidare vill regeringen förtydliga att med väsentligt inflytande avses att den sökande har ett inflytande på verksamheten som varit så starkt att de ekonomiska utfallet till stor del berott på dennes kompetens samt de åtgärder och ställningstaganden som han eller hon har gjort i verksamheten (se prop. 1992/93:150 bilaga 8 s. 65). För att avgöra om så är fallet måste en sammanvägning av samtliga relevanta omständigheter göras i varje enskilt ärende. Regeringen avser inte att ändra på den sakliga bedömningen av vad som avses med väsentligt inflytande. Regeringen instämmer i att det kan föreligga kontrollsvårigheter i begreppet och vill framhålla att det ankommer på den sökande att påvisa att han eller hon inte längre har ett väsentligt inflytande över verksamheten." (prop. 2009/10:120 s. 80 f.)

Av uppgifterna i ärendet framgår följande. Restaurangverksamhet har bedrivits tillsammans med närstående/släktning. Enligt avtal överläts, med angivet tillträde den 1 november 2013, din andel i bolaget om 33 % till köpare. Enligt avtalet är du dock ägare till inventarier i bolaget fram till det att full betalning erhållits. Av reversen, som ställts ut för resterande del av köpeplikviden, framgår att som säkerhet för reversen äger säljaren rätten till inventarier, varulager och övriga tillgångar i [REDACTED] samt solidarisk borgen. Full betalning erhöles den 3 januari 2014. Verksamhet har under aktuell tid fortsatt att bedrivas av köpare. Förhållandena är därmed sådana att köparen under aktuell tidsperiod drivit verksamheten vidare och detta har skett med inventarier som du under perioden varit ägare till och därmed bestämt över samt varit nödvändig för verksamhetens bedrivande.

SmåA gör bedömningen att det inte kan anses visat att du, under aktuell tidsperiod, skiljt dig från näringsverksamheten i och med en försäljning alternativt att det inte vidtas åtgärder i näringsverksamheten eller att näringsverksamheten vid en samlad bedömning upphört definitivt. Med detta följer att du inte kan anses som arbetslös företagare i arbetslöshetsförsäkringens mening och att du inte har rätt till arbetslöshetsersättning.

SmåA ändrar inte tidigare beslut.

Vad som i övrigt anförts och vad som i övrigt framkommit i ärendet leder inte till någon annan bedömning från SmåA.

Vad gäller yrkandena om dröjsmålsränta och ombudskostnader omfattas detta inte av det aktuella beslutet daterat den 8 januari 2013 och SmåA kan därför inte pröva detta inom ramen för begäran om omprövning.

Gällande bestämmelser

34 - 36, §§ lagen (1997:238) om arbetslöshetsförsäkring (ALF), 5 a - 5 c §§ förordningen (1997:835) om arbetslöshetsförsäkring (ALFFo) samt 6 kap. 1 § Inspektionen för arbetslöshetsförsäkringens föreskrifter om arbetslöshetsförsäkringen (IAFFS 2009:1)

Småföretagarnas Arbetslöshetskassa


Jurist
tel. 08-723 44 59.

Om du vill överklaga beslutet finns information om hur du går tillväga i det bifogade delgivningskvittot. Skriv under och returnera delgivningskvittot i det bifogade svarskuvertet.