



KLAGANDE

Ledarnas arbetslöshetskassa

MOTPART

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Växjö's dom den 23 januari 2017 i
mål nr 508-16, se bilaga A

SAKEN

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

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

1. Kammarrätten avvisar [REDACTED] yrkande om skadestånd.
2. Kammarrätten upphäver förvaltningsrättens dom och fastställer Ledarnas arbetslöshetskassas beslut.

YRKANDEN M.M.

Ledarnas arbetslöshetskassa yrkar att kammarrätten upphäver förvaltningsrättens dom och fastställer arbetslöshetskassans beslut den 3 februari 2016 samt anför i huvudsak följande. [REDACTED] är att betrakta som företagare enligt 34 § ALF. Frågan är med vilket lagstöd hans dagsförtjänst ska fastställas. [REDACTED] har inom ramtiden varit anställd och företagare. Enligt ordalydelsen i 37 b § ALF ska hans dagsförtjänst då grundas på inkomst från både anställningen och företaget. Det innebär att 37 a § ALF kan tillämpas i de fall sökandens anställningstid ligger bortom ramtiden, det vill säga att företaget har bedrivits under längre tid än tolv månader.

[REDACTED] motsätter sig bifall till överklagandet och yrkar att han ska tillerkännas skadestånd. Han anför i huvudsak att dagsförtjänsten ska beräknas enligt 37 a § ALF då det är till hans fördel.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Det ankommer inte på allmän förvaltningsdomstol att pröva frågor om skadestånd. [REDACTED] yrkande härom ska därför avvisas.

Frågan är om [REDACTED] dagsförtjänst ska beräknas enligt 37 a § eller 37 b § ALF.

Bestämmelsen i 37 a § ALF gäller inte personer som någon gång under ramtiden haft en anställning. Beträffande personer som under ramtiden kombinerat anställning med företagande, utan att det varit fråga om godkänd bisyssla, gäller istället enligt 37 b § ALF första stycket att dagsförtjänsten ska grundas på inkomst från både anställningen och verksamheten. I förarbeten till lagstiftningen (prop. 2009/10:120, s. 118) uttalas att regeln omfattar en person som under ramtiden samtidigt har varit anställd och

företagare enligt 34 § ALF, men också en person som under ramtiden först varit anställd och därefter företagare enligt 34 § ALF eller tvärtom.

Ramtiden är tolv månader före det att [REDACTED] anmälde sig hos Arbetsförmedlingen och omfattar i detta fall tiden från och med den 1 december 2014 till och med den 31 december 2015 eftersom en månad då han varit föräldraledig räknats som överhoppningsbar tid. Annat har inte framkommit än att [REDACTED] under ramtiden har varit anställd och företagare enligt 34 § ALF. Som lagstiftningen är uppbyggd ska hans dagsförtjänst enligt 37 b § ALF då grundas på inkomst från både anställningen och verksamheten. Det har inte framkommit att arbetslöshetskassans beräkning av [REDACTED] dagsförtjänst med stöd av 37 b § ALF skulle vara felaktig. Överklagandet ska därmed bifallas.

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

[REDACTED] [REDACTED] [REDACTED]
[REDACTED] [REDACTED] [REDACTED]

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

Föredragande: [REDACTED] / [REDACTED]



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2017-01-23
Meddelad i Växjö

Mål nr
508-16

KLAGANDE

[Redacted]

MOTPART

Ledarnas arbetslöshetskassa
Box 12110
102 23 Stockholm

ÖVERKLAGAT BESLUT

Ledarnas arbetslöshetskassas beslut den 3 februari 2016, se bilaga 1

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten upphäver Ledarnas arbetslöshetskassas beslut och visar målet åter till a-kassan för vidare handläggning i enlighet med vad som framgår av skälen för avgörandet.

Dok.Id 145183

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se
www.forvaltningsrattenivaxjo.domstol.se

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag-fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

██████████ yrkar att hans dagsförtjänst ska fastställas till 2 760,95 kr per dag. Han anför bl.a. följande. Han har endast bedrivit näringsverksamhet under perioden den 10 september–30 december 2015. Han angav att han arbetade 176 timmar under september 2015, vilket Ledarnas arbetslöshetskassa (a-kassan) likställde med 8 timmar per dag under hela september 2015. Detta var dock fel. Han arbetade kvällar och helger under hela september och hade åtminstone denna mängd timmar under tiden den 10–30 september 2015, vilket han angav. Han arbetade också mer i oktober, november och december 2015. Han angav enbart den mängd som räknas som normal heltid. Under tiden fram till den 10 september 2015 förberedde han enbart bolagsnamn och hyreslokal. Allt arbete före detta datum var ideellt och var inte att likställa med att bedriva näringsverksamhet. Första affären som bolaget gjorde skedde först i oktober 2015. Företaget gick så dåligt att han inte kunde ta ut lön. Företaget såldes i januari 2016. Hans ersättning ska beräknas utifrån 37 a § ALF. Han åberopar bl.a. bolagets resultat- och balansrapport samt aktieöverlåtelseavtal, daterat den 27 januari 2016.

A-kassan bestrider bifall till överklagandet och anför bl.a. följande. Det saknar betydelse att verksamheten i bolaget skulle ha bedrivits på ██████████ fritid vad gäller bedömningen om verksamheten i övrigt uppfyller de kriterier för egen verksamhet som anges i 34 § ALF. Det har inte heller betydelse för bedömningen om företaget varit verksamt att bolaget inte kunnat uppvisa lönsamhet eller att ██████████ inte kunnat ta ut lön.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Frågan i målet är till vilket belopp [REDACTED] dagsförtjänst ska fastställas.

Företagare

För att betraktas om företagare enligt 34 § ALF ska följande kriterier vara uppfyllda. Det ska vara fråga om en fysisk person som bedriver en sådan näringsverksamhet som avses i 13 kap. 1 § inkomstskattelagen (1999:1229). Han eller hon ska personligen utföra arbete i näringsverksamheten samt ha ett väsentligt inflytande över denna.

[REDACTED] hade under perioden den 25 augusti 2014–9 september 2015 en anställning på heltid. Han startade ett aktiebolag den 11 augusti 2015 i vilket han var firmatecknare och delägare. Bolaget var registrerat för F-skatt och moms samt som arbetsgivare. Såvitt framkommit gick bolaget inte med vinst. I fråga om verksamhet som drivs av en juridisk person gäller enligt praxis att utebliven vinst eller avsaknaden av ett vinstsyfte inte behöver hindra att verksamheten betraktas som en näringsverksamhet i inkomstskattelagens mening, förutsatt att den inte har en alltför begränsad omfattning (jfr t.ex. RÅ 1998 ref. 10). Förvaltningsrätten anser att utredningen inte ger stöd för annat än att bolaget bedrivit sådan näringsverksamhet som avses i inkomstskattelagen.

Av arbetsintyg för företagare framgår att [REDACTED] under september–december 2015 arbetade i genomsnitt 170 timmar/månad i bolaget. Han har i sitt överklagande dessutom uppgett att han arbetade mer än de i intyget angivna timmarna. Förvaltningsrätten anser att han arbetat i så stor omfattning att han får anses personligen utfört arbete

i bolaget. Den omständigheten att han inte tagit ut någon lön från bolaget påverkar inte den bedömningen.

Med hänsyn till att [REDACTED] är delägare till femtio procent och firmatecknare anses han haft ett väsentlig inflytande över verksamheten. Förvaltningsrätten anser således att kriterierna för att han ska betraktas som företagare är uppfyllda.

Dagsförtjänst

I 37 a § ALF anges följande. För en företagare som upphör att bedriva näringsverksamhet inom 24 månader från det att verksamheten startade får dagsförtjänsten grundas på företagarens tidigare anställning. När dagsförtjänsten grundas på tidigare anställning ska prövning av om arbetsvillkoret uppfyllts avse tid i anställningen. Ramtiden ska då avse de tolv månader som närmast föregått den månad när den sökande startade sin verksamhet.

Syftet med regeln är att stärka skyddet under uppstart av en verksamhet så att den som prövar att driva en verksamhet inte riskerar att hamna i ett sämre ekonomiskt läge än om han eller hon inte hade valt att göra detta (se prop. 2009/10:120 s. 90).

Enligt 37 b § ALF ska dagsförtjänsten för personer som under ramtiden kombinerat anställning med företagande enligt 34 § grundas på inkomst från både anställningen och verksamheten.

[REDACTED] har kombinerat anställning med företagande. Han har också upphört att bedriva näringsverksamhet inom 24 månader från det att verksamheten startade. Det innebär att han uppfyller förutsättningarna för att fastställa dagsförtjänsten enligt bestämmelserna i både

37 a § och 37 b § ALF. Enligt förvaltningsrättens mening ska hans dagsförtjänst fastställas med stöd av 37 a § AFL, om det är till fördel för honom (jfr prop. 1996/97:107 s. 113 och prop. 2009/10:120 s. 117). Utredningen är inte tillräcklig för att förvaltningsrätten ska kunna ta ställning till om det är till fördel för [REDACTED] att fastställa hans dagsförtjänst enligt 37 a § ALF. Det bör i första hand ankomma på a-kassan att göra en sådan prövning. Målet bör därför visas åter till a-kassan.

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

[REDACTED]

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

Föredragande: [REDACTED]



Förvaltningsrätten i Växjö	
2016-02-15	
Mål	4 508-16
Aktbil	

3 februari 2016

FÖRVALTNINGSRÄTTEN I VÄXJÖ

INKOM: 2016-02-15
MÅLNR: 508-16
AKTBIL: 4

00049904 103

Beslut om omprövning

Ärende nr: 499904

Beslut

Ledarnas arbetslöshetskassa vidhåller sitt tidigare beslut att fastställa din dagsförtjänst till 2 100,20 kronor. Din dagpenning är oförändrat 910,00 kronor före skatt.

Motivering

Ledarnas arbetslöshetskassa beslutade den 20 januari 2016 att bevilja dig arbetslöshetsersättning från och med den 1 januari 2016. I samband med detta beslutade arbetslöshetskassan även att din dagsförtjänst ska fastställas till 2 100,20 kronor och din dagpenning till 910,00 kronor före skatt. Du har den 21 januari 2016 begärt att arbetslöshetskassan ska ompröva beslutet som därför ska omprövas enligt 61 § lagen (1997:238) om arbetslöshetsförsäkring, ALF.

Din begäran om omprövning

Din omprövning inkom via webbkassan Mina sidor den 21 januari 2016 och arbetslöshetskassan har tagit del av den i sin helhet. Du har yrkat att arbetslöshetskassan ska göra en ny beräkning av din dagsförtjänst och att den enbart ska beräknas utifrån din tidigare anställning.

Skälen för arbetslöshetskassans beslut

Av 37 § ALF framgår att när underlag för beräkning av dagsförtjänst för företagare bestäms ska dagsförtjänsten grundas på den inkomst från verksamheten som framgår av senaste beslut om slutlig skatt. Om det är mer förmånligt för företagaren, ska dagsförtjänsten grundas på den genomsnittliga inkomsten från verksamheten under de två år som föregår beskattningsåret i senaste beslut om slutlig skatt. Enligt 2 §, kap 6, i Inspektionen för arbetslöshetsförsäkringens föreskrifter om arbetslöshetsförsäkringen; IAFFS 2014:5, ska arbetslöshetskassan beräkna en företagares dagsförtjänst till en tvåhundraextiondel av årsinkomsten.

Av 37 b § ALF framgår att när dagsförtjänst ska fastställas för personer som under ramtiden kombinerat anställning med företagande enligt 34 § ska dagsförtjänsten grundas på inkomst från både anställningen och verksamheten.

Av 5 d § förordning (1997:835) om arbetslöshetsförsäkring, FALF, framgår att dagsförtjänsten för en sökande som kombinerat anställning med företagande enligt 37 b § ALF bestäms enligt följande.

Underlaget för beräkning av dagsförtjänsten från företaget bestäms enligt 37 § lagen om arbetslöshetsförsäkring. Dagsförtjänsten beräknas sedan till en tvåhundraextiondel av underlaget och multipliceras med 22. Produkten multipliceras med antalet månader inom ramtiden som den sökande bedrivit näringsverksamhet. Den framräknade inkomsten av näringsverksamheten adderas med den sökandes sammanlagda inkomst från anställning under ramtiden. Summan divideras med 51,96 veckor och beräknas därefter enligt 25 a § nämnda lag. Förordning (2010:1179).

I ditt ärende kan arbetslöshetskassan konstatera att du var heltidsanställd på S [REDACTED] till och med den 9 september 2015. Du har varit företagare, i arbetslöshetsförsäkringens mening, under perioden den 1 september 2015 - den 17 december 2015. Därmed ska din dagsförtjänst grundas på inkomst från både anställningen och verksamheten enligt 37 b § ALF.

Din ramtid är den 1 december 2014 till och med den 31 december 2015. Det finns inget beslut om slutlig skatt från ditt arbete i [REDACTED] med org nr [REDACTED]. Din sammanlagda inkomst från anställning under ramtiden är 545 566,82 kronor.

Beräkningen av din dagsförtjänst har gjorts enligt följande. Årsinkomsten från företaget läggs först ihop med inkomsten från anställningen, d.v.s. $545\,566,82 + 0 = 545\,566,82$ kronor i total årsinkomst. Den framräknade sammanlagda årsinkomsten delas sedan på 51,96 veckor för att få fram en veckoinkomst. $545\,566,82/51,96$ veckor = 10 499,75 kronor i veckolön. För att få fram en dagsförtjänst delas veckolönen på 5 arbetsdagar per vecka. $10\,499,75$ kronor i veckolön/5 dagar = 2 099,95 kronor i dagsförtjänst. En dagsförtjänst på 2 099,95 kronor ger en dagpenning på 910,00 kronor före skatt. Vid omprövning enligt 61 § får beslutet inte ändras till den enskildes nackdel.

Mot bakgrund av omständigheterna i ärendet vidhåller sitt tidigare beslut att fastställa din dagsförtjänst till 2 100, 20 kronor. Din dagpenning är oförändrat 910, 00 kronor före skatt. Vad du har anfört i din begäran om omprövning medför ingen annan bedömning än den arbetslöshetskassan har gjort tidigare. Beslutet från den 20 januari 2016 ska därför kvarstå.

Ledarnas arbetslöshetskassa har också prövat ärendet enligt 63 § lagen om arbetslöshetsförsäkring, men inte funnit att det tidigare beslutet ska ändras.

Tillämpliga regler

Enligt 61 § lagen (1997:238) om arbetslöshetsförsäkring, ALF, gäller att beslut av en arbetslöshetskassa i ärenden som sägs i 49 § ALF ska omprövas av kassan, om det begärs av den enskilde som beslutet angår.

Detta gäller inte om arbetslöshetskassan redan har ändrat beslutet med stöd av 63 § ALF.

Av 63 § ALF framgår att en arbetslöshetskassa utan begäran ska ändra sitt beslut i ärenden som sägs i 49 § ALF och som inte överprövats av en högre instans, om

1. beslutet på grund av skrivfel, räknefel eller annat sådant förbiseende innehåller uppenbar oriktighet,
2. beslutet har blivit oriktigt på grund av att det fattats på uppenbart felaktigt eller ofullständigt underlag, eller
3. beslutet har blivit oriktigt på grund av en uppenbart felaktig rättstillämpning eller någon annan liknande orsak.

En ändring enligt första stycket behöver inte göras, om oriktigheten är av ringa betydelse.

Av 37 § ALF framgår att när underlag för beräkning av dagsförtjänst för företagare bestäms ska dagsförtjänsten grundas på den inkomst från verksamheten som framgår av senaste beslut om slutlig skatt. Om det är mer förmånligt för företagaren, ska dagsförtjänsten grundas på den genomsnittliga inkomsten från verksamheten under de två år som föregår beskattningsåret i senaste beslut om slutlig skatt. Enligt 2 §, kap 6, i Inspektionen för arbetslöshetsförsäkringens föreskrifter om

arbetslöshetsförsäkringen; IAFFS 2014:5, ska arbetslöshetskassan beräkna en företagares dagsförtjänst till en tvåhundraextiondel av årsinkomsten.

Av 37 b § ALF framgår att när dagsförtjänst ska fastställas för personer som under ramtiden kombinerat anställning med företagande enligt 34 § ska dagsförtjänsten grundas på inkomst från både anställningen och verksamheten.

Av 5 d § förordning (1997:835) om arbetslöshetsförsäkring, FALF, framgår att dagsförtjänsten för en sökande som kombinerat anställning med företagande enligt 37 b § ALF bestäms enligt följande.

Underlaget för beräkning av dagsförtjänsten från företaget bestäms enligt 37 § lagen om arbetslöshetsförsäkring. Dagsförtjänsten beräknas sedan till en tvåhundraextiondel av underlaget och multipliceras med 22. Produkten multipliceras med antalet månader inom ramtiden som den sökande bedrivit näringsverksamhet. Den framräknade inkomsten av näringsverksamheten adderas med den sökandes sammanlagda inkomst från anställning under ramtiden. Summan divideras med 51,96 veckor och beräknas därefter enligt 25 a § nämnda lag. Förordning (2010:1179).

34 § ALF Med företagare avses i denna lag fysisk person som bedriver sådan näringsverksamhet som avses i 13 kap. 1 § första stycket inkomstskattelagen (1999:1229), och som han eller hon personligen utför arbete i och har ett väsentligt inflytande över. Lag (2010:445).

25 a § ALF Med dagsförtjänst avses en femtedel av den veckoinkomst eller, i fråga om sökande med månadslön, 1/22 av den månadsinkomst, som den sökande haft under ramtiden.

Om du tycker att beslutet är fel

Om du tycker att beslutet är fel kan du överklaga det till Förvaltningsrätten i Växjö.

Om du inte var folkbokförd i Sverige när beslutet fattades är behörig förvaltningsrätt den inom vars domkrets det första beslutet i saken har fattats. I så fall ska du överklaga ditt beslut till Förvaltningsrätten i Stockholm.

Skrivelsen ska vara undertecknad av dig och ställd till förvaltningsrätten, men skickas till Ledarnas arbetslöshetskassa, Box 12 110, 102 23 Stockholm. Din överklagan ska ha inkommit till oss senast två månader från det du tog emot beslutet. Om den kommer in för sent kan din överklagan komma att avvisas.

Ledarnas arbetslöshetskassa

Telefon: [REDACTED]

Telefontid: 09.00 - 12.00 måndag till fredag och
13.00 - 14.00 tisdagar och torsdagar

Allmän information och blanketter finns på vår webbplats www.ledarnasakassa.se

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande ska skriva till Högsta förvaltningsdomstolen. Skrivelsen ställs alltså till Högsta förvaltningsdomstolen *men ska skickas eller lämnas till kammarrätten.*

Överklagandet ska ha kommit in till kammarrätten *inom två månader* från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

För en enskild klagande är sista dagen för överklagande två månader från den dag då han/hon fick del av kammarrättens beslut. Om klaganden fick del av kammarrättens beslut t.ex. den 30 juni måste skrivelsen med överklagande ha kommit in senast den 30 augusti. Om klaganden fick del av beslutet t.ex. den 31 juli, som inte har någon motsvarighet två månader senare, löper tiden i stället ut på slutmånadens sista dag, dvs. i det här exemplet den 30 september. Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i Högsta förvaltningsdomstolen krävs att *prövningstillstånd* meddelas. Högsta förvaltningsdomstolen lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas eller om det finns synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att det finns grund för resning eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om prövningstillstånd inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Högsta förvaltningsdomstolen varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla följande uppgifter;

1. den klagandes namn, person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till Högsta förvaltningsdomstolen
2. det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet
3. de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få prövningstillstånd
4. den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen för detta
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.