

Udskriftsdato: 13. december 2025

KEN nr 10369 af 15/06/2007 (Historisk)

Ophør med drift af selvstændig virksomhed som bibeskæftigelse - medlemmets hidtidige arbejdsfunktioner bortfaldet/overtaget af anden arbejdskraft

Ministerium: Beskæftigelsesministeriet

Journalnummer: 5100917-06

Ophør med drift af selvstændig virksomhed som bibeskæftigelse - medlemmets hidtidige arbejdsfunktioner bortfaldet/overtaget af anden arbejdskraft

Resumé

Et medlem var beskæftiget i et selskab, som hendes ægtefælle var medejer af.

Medlemmet arbejdede i virksomheden ca. seks timer om ugen, hovedsagelig om aftenen og i weekenden, og hendes primære arbejdsopgave var oversættelsesarbejde. Udover medlemmet var der ca. 15 andre ansatte i virksomheden.

Beskæftigelsen blev anset for at være drift af selvstændig virksomhed som bibeskæftigelse for medlemmet.

Medlemmet ophørte med bibeskæftigelsen i ægtefællens virksomhed. Medlemmet begrundende ophøret med, at samarbejdet med den leverandør, der havde medført størstedelen af hendes arbejdsopgaver i virksomheden, var ophørt, og at de resterende opgaver, som hun havde udført, nu blev varetaget af virksomhedens øvrige ansatte.

Arbejdsdirektoratet traf afgørelse om, at medlemmet ikke kunne anses for ophørt med drift af selvstændig virksomhed som bibeskæftigelse.

Ankenævnet fandt derimod, at medlemmet var ophørt med bibeskæftigelsen under henvisning til, at medlemmet var udtrådt af virksomheden samtidig med, at hendes hidtidige arbejdsfunktioner dels var bortfaldet som følge af at virksomheden havde mistet en stor kunde dels var overtaget af virksomhedens øvrige ansatte.

Ankenævnet henviste til, at et medlem, der har haft bibeskæftigelse, og som udtræder af virksomheden, der fortsættes af ægtefællen, kan anses for ophørt, hvis medlemmet udtræder enten samtidig med at medlemmets hidtidige arbejdsfunktioner er bortfaldet, eller samtidig med at medlemmets hidtidige arbejdsfunktioner er overtaget af anden arbejdskraft end medlemmets ægtefælle, samlever eller umyndige børn.

Arbejdsmarkedets Ankenævn har behandlet Deres klage på møde den 14. juni 2007.

Ankenævnet traf denne

A F G Ø R E L S E

Deres beskæftigelse i Deres ægtefælles virksomhed var drift af selvstændig virksomhed som bibeskæftigelse for Dem.

De anses for at være ophørt med at drive bibeskæftigelsen den 31. marts 2006.

Ankenævnet ændrer således Arbejdsdirektoratets afgørelse af den 16. oktober 2006.

B E G R U N D E L S E

Ankenævnet har lagt til grund:

- at De var ansat som lønmodtager i Y fra den 1. oktober 2004 til den 31. marts 2006,
- at De tilmeldte Dem arbejdsformidlingen den 3. april 2006,
- at De fra den 1. juli 2000 til den 31. marts 2006 var ansat med lønaftale i Z A/S, hvor Deres ægtefælle ejer 62% af aktiekapitalen,
- at der er 15 ansatte i Z A/S,

- at Deres arbejdsopgaver i Z A/S var oversættelsesopgaver m.v.,
- at Deres tidsforbrug i virksomheden var ca. seks timer om ugen,
- at arbejdet i Z A/S ikke på noget tidspunkt har været Deres hovedbeskæftigelse,
- at De ophørte med beskæftigelsen i Z A/S som følge af, at virksomhedens største enkeltleverandør opsagde kontrakten, der svarede til 1/3 af virksomhedens omsætning,
- at kommunikation med denne leverandør havde givet størstedelen af de oversættelsesopgaver, som De havde løst for virksomheden, og
- at de øvrige opgaver, som De havde løst for virksomheden, var uvæsentlige småting, som nu blev klaret af de øvrige medarbejdere, der dels var blevet mere sprogligt erfarne, dels var hjulpet af pc'ens stavetekontrol m.v.

Et medlems beskæftigelse i et selskab, hvor pågældende har afgørende indflydelse, anses for at være drift af selvstændig virksomhed i relation til reglerne om arbejdsløshedsforsikring.

Afgørende indflydelse foreligger, hvis medlemmet og/eller dennes ægtefælle ejer mindst 50% af selskabskapitalen.

Ankenævnet finder, at De i relation til reglerne om arbejdsløshedsforsikring må anses for at have afgørende indflydelse i Z A/S, idet Deres ægtefælle ejer 62% af selskabskapitalen.

Et medlem, der uden at være medejer arbejder i ægtefællens virksomhed, anses dog under visse betingelser for at være lønmodtager. Det er blandt andet et krav, at der er mindst 20 ansatte i virksomheden. Dette krav opfylder De ikke, da der er 15 ansatte i virksomheden.

Ankenævnet finder derfor, at Deres beskæftigelse i Z A/S er drift af selvstændig virksomhed i relation til reglerne om arbejdsløshedsforsikring.

Da denne virksomhed ikke har været Deres hovedbeskæftigelse, anses virksomheden for at være bibeskæftigelse for Dem.

Et medlem, der har haft bibeskæftigelse, og som udtræder af virksomheden, der fortsættes af ægtefællen, kan anses for ophørt, hvis medlemmet udtræder enten samtidig med at medlemmets hidtidige arbejdsfunktioner er bortfaldet, eller samtidig med at medlemmets hidtidige arbejdsfunktioner er overtaget af anden arbejdskraft end ægtefælle, samlever eller umyndige børn.

Ankenævnet finder, at De må anses for at være ophørt med bibeskæftigelsen den 31. marts 2006.

Ankenævnet har herved lagt vægt på Deres oplysninger om, at De udtrådte af virksomheden samtidig med, at Deres hidtidige arbejdsfunktioner med oversættelsesopgaver m.v. dels bortfaldt som følge af, at virksomheden mistede en stor kunde, dels blev overtaget af virksomhedens øvrige medarbejdere.

R E G L E R

Ankenævnet henviser til:

- § 53, stk. 8 og § 58, stk. 1, nr. 2, litra a i lov om arbejdsløshedsforsikring m.v., jf. lovbekendtgørelse nr. 874 af 11. september 2005,
- § 3, stk. 1 og stk. 2, nr. 1, § 4, stk. 1, nr. 1 og § 6, stk. 1 i Arbejdsdirektoratets bekendtgørelse nr. 1303 af 14. december 2005 om drift af selvstændig virksomhed, og
- § 7, stk. 3 i Arbejdsdirektoratets bekendtgørelse nr. 73 af 9. februar 2004 om udøvelse af selvstændig virksomhed som bibeskæftigelse.

O P L Y S N I N G E R N E I S A G E N

Sagen er afgjort på grundlag af de akter, som ankenævnet har modtaget fra direktoratet, samt det brev som advokat ... den 13. december 2006 sendte til ankenævnet.

.....

De kan læse om afgørelsens retlige grundlag på de følgende sider.

Regler:

Lov om arbejdsløshedsforsikring m.v., jf. lovbekendtgørelse nr. 874 af 11. september 2005:

Ret til dagpenge og aktiveringsydelse

§ 53.

Stk. 8. Direktøren for Arbejdsdirektoratet kan efter forhandling med Beskæftigelsesrådet fastsætte nærmere regler om anvendelsen af stk. 2-4, 6 og 7, herunder regler om, at timer, for hvilke der er udbetalt løn, kan indgå i beregningen af beskæftigelseskravet.

§ 58. Efter forhandling med Beskæftigelsesrådet kan direktøren for Arbejdsdirektoratet fastsætte regler om

.....

- 2) retten til dagpenge for et medlem,
 - a) som under ledighed har bibeskæftigelse ved selvstændig virksomhed, eller

.....

Arbejdsdirektoratets bekendtgørelse nr. 1303 af 14. december 2005 om drift selvstændig virksomhed:

Selskaber

§ 3. Beskæftigelse i et selskab, hvor pågældende har afgørende indflydelse, jf. stk. 2, 4 og 5, anses for selvstændig virksomhed.

Stk. 2. Afgørende indflydelse foreligger, hvis pågældende eller dennes ægtefælle alene eller sammen med nærmeste familie, jf. stk. 3, er indehaver af

- 1) mindst 50 % af selskabskapitalen,
- 2) mindst 50 % af selskabskapitalens stemmевærdi,
- 3) en bestemmende andel af selskabets kapital,
- 4) en bestemmende andel af stemmerne i selskabet, eller
- 5) mindst 10 % af selskabskapitalen eller 10 % af selskabskapitalens stemmевærdi, og pågældende eller ægtefællen tillige er medlem af selskabets bestyrelse eller direktion.

.....

Medarbejdende ægtefæller

§ 4. En person, der uden at være medejer arbejder i ægtefællens virksomhed, anses kun for selvstændig erhvervsdrivende efter bestemmelserne i §§ 2 og 3, hvis

- 1) der er under 20 ansatte i virksomheden,
- 2) pågældende har en overordnet stilling, eller
- 3) pågældende har løn- og arbejdsvilkår, der afviger fra de vilkår, der ifølge overenskomst gælder for dette eller tilsvarende arbejde.

.....

Bibeskæftigelse

§ 6. Et medlem, som driver selvstændig virksomhed, jf. §§ 2-4, anses for at drive virksomheden som bibeskæftigelse, hvis virksomheden ikke er hovedbeskæftigelse, jf. § 5.

Arbejdsdirektoratets bekendtgørelse nr. 73 af 9. februar 2004 om udøvelse af selvstændig virksomhed som bibeskæftigelse:

Ophør

§ 7. Et medlem kan anses for at være ophørt med sin bibeskæftigelse, når medlemmet skriftligt og på tro og love erklærer, at virksomheden er lukket eller afhændet til andre end ægtefælle, samlever eller umyndige børn. Medlemmet skal dokumentere afmeldelse af eventuel momsregistrering af virksomheden. A-kassen kan om nødvendigt bede om mere dokumentation for ophøret.

Stk. 2. Ophør kan også anerkendes, hvis medlemmet dokumenterer, at virksomheden er bortforpagtet eller udlejet til andre end ægtefælle, samlever eller umyndige børn.

Stk. 3. Et medlem, som udtræder af en virksomhed, der fortsættes af ægtefællen, kan anses for ophørt, hvis medlemmet udtræder samtidig med,

- 1) at medlemmets hidtidige arbejdsfunktioner er bortfaldet, eller
- 2) at medlemmets hidtidige arbejdsfunktioner er overtaget af anden arbejdskraft end ægtefælle, samlever eller umyndige børn.

Stk. 4. Ophør efter stk. 3 gælder også, hvis virksomheden fortsættes af medejere, uden at medlemmet har afhændet sin del af virksomheden.

Stk. 5. Et medlem, som udtræder af en virksomhed, der fortsættes af ægtefællen, kan også anses for ophørt, når medlemmet har ophævet samlivet med ægtefællen.