

Udskriftsdato: 3. januar 2026

KEN nr 10181 af 14/11/2008 (Historisk)

Udvidelse af selvstændig bibeskæftigelse med eller uden ret til dagpenge?

Ministerium: Beskæftigelsesministeriet

Journalnummer: Beskæftigelsesmin.,
Arbejdsmarkedets Ankenævn, j. nr. 5100047-08

Udvidelse af selvstændig bibeskæftigelse med eller uden ret til dagpenge?

Resumé

Udvidelse af selvstændig bibeskæftigelse med eller uden ret til dagpenge.

Et medlem havde fået a-kassens godkendelse til at drive selvstændig bibeskæftigelse med begrænset ret til dagpenge i 78 uger. Medlemmet havde oplyst at drive virksomhed fra privatadressen med kropsmassage og velvære i 2-8 timer om ugen. Aftaler med kunderne kunne flyttes, således at arbejdet kunne udføres uden for normal arbejdstid.

Medlemmet fik 2 år senere af a-kassen godkendt en udvidelse af sin selvstændige bibeskæftigelse. Hun skulle arbejde i en kollegas virksomhed en dag om ugen fra kl. 15. I den tro, at hun arbejdede som lønmodtager, blev der udfyldt en frigørelsesattest, hvoraf det fremgik, at medlemmet frit kunne placere sin arbejdstid. A-kassen fandt imidlertid, at medlemmet var selvstændig, hvorefter indehaveren af virksomheden skriftligt erklærede, at hun ville overtage medlemmets timer, hvis medlemmet skulle få andet arbejde.

Cirka 3 måneder senere søgte medlemmet på ny a-kassen om tilladelse til at udvide sin selvstændige bibeskæftigelse. Medlemmet ønskede, på opfordring af indehaveren af en anden klinik, at starte et hold i efterfødselsgymnastik 1 time om ugen på mandage fra kl. 10-11 og i lånte lokaler på klinikken. Indehaveren af klinikken erklærede skriftligt, at en af hendes ansatte til enhver tid kunne gå ind og overtage medlemmets gymnastikhold, hvis medlemmet skulle blive forhindret på grund af andet arbejde.

A-kassen og Arbejdsdirektoratet traf afgørelse om, at medlemmet med start af gymnastikholdet drev selvstændig bibeskæftigelse uden ret til dagpenge.

Arbejdsmarkedets Ankenævn ændrede Arbejdsdirektoratets afgørelse, således at medlemmet fortsat anses for at drive selvstændig virksomhed som bibeskæftigelse med ret til dagpenge fra den 13. august 2007 i en begrænset periode på 78 uger at regne fra den 23. maj 2005. Nævnet fandt, at der måtte lægges vægt på, at medlemmet, som led i aftalen om lån af lokaler, aftalte, at en ansat hos ejeren med dags varsel kunne overtage gymnastikholdet, således at medlemmet dels blev frigjort fra sin undervisningsforpligtelse, dels ville være i stand til at opfylde betingelsen om at kunne stå til rådighed for arbejdsmarkedet.

Ankenævnet har behandlet Deres klage på møde den 13. november 2008.

Nævnet traf denne

A F G Ø R E L S E

De anses for fortsat at drive selvstændig virksomhed som bibeskæftigelse med ret til dagpenge fra den 13. august 2007 i en begrænset periode på 78 uger at regne fra den 23. maj 2005.

Ankenævnet ændrer således Arbejdsdirektoratets afgørelse af den 4. december 2007.

B E G R U N D E L S E

Ankenævnet har lagt til grund, at

- De af Deres tidligere a-kasse fik tilladelse til at drive selvstændig bibeskæftigelse i 2-8 timer pr. uge med ret til dagpenge
- De arbejdede med massage/velvære i virksomheden [navn udeladt], som blev drevet fra Deres privatadresse

- De påbegyndte virksomheden den 23. maj 2005 og fik begrænset Deres dagpenget til 78 uger fra denne dato
- De ved overflytning til anden a-kasse den 18. september 2006 havde brugt 21 uger af de 78 uger
- De den 24. maj 2007 indgik aftale med virksomheden [navn udeladt], om at arbejde ca. 4 timer pr. dag i virksomheden
- der, i den tro, at De var lønmodtager, blev skrevet en frigørelsesattest, hvoraf det fremgik, at De frit kunne placere Deres arbejdstid
- [navn udeladt], efter det blev konstateret, at De var selvstændig, skriftligt bekræftede, at De kun skulle arbejde i virksomheden på torsdage fra kl. 15.00, og at hun ville overtage Deres timer, hvis De fik arbejde, der hindrede Dem i at arbejde på dette tidspunkt
- a-kassen på grundlag af disse oplysninger havde godkendt, at De efter en konkret vurdering kunne fortsætte med bibeskæftigelse med ret til dagpenge i en begrænset periode på 78 uger
- De den 13. august 2007, på opfordring af [navn udeladt] og som led i Deres selvstændige virksomhed, oprettede et hold med efterfødselsgymnastik 1 time om ugen på mandage fra kl. 10 – 11
- gymnastikholdet skulle foregå i lånte lokaler hos [navn udeladt]
- [navn udeladt] skriftligt har bekræftet, at Deres kollega [navn udeladt], som var ansat hos [navn udeladt] som lønmodtager, ville overtage holdet, hvis De skulle blive forhindret på grund af andet arbejde
- Deres arbejde hos [navn udeladt] på tidspunktet for Deres klage var ophørt igen.

Retten til dagpenge for et medlem, som driver selvstændig virksomhed som bibeskæftigelse, er betinget af, at medlemmet kan sandsynliggøre, at bibeskæftigelsen til enhver tid kan udføres uden for normal arbejdstid. Retten til dagpenge er også betinget af, at medlemmet står til rådighed for arbejdsmarkedet i det omfang, der gælder for medlemmet. Reglerne fremgår af § 8 i bekendtgørelse om drift af selvstændig virksomhed.

Arbejdsmarkedets Ankenævn finder, at De fortsat har ret til dagpenge i en begrænset periode på 78 uger at regne fra den 23. maj 2005, selvom De pr. 13. august 2007 udvider Deres selvstændige bibeskæftigelse med ét gymnastikhold om ugen på mandage fra kl. 10 til 11.

Nævnet har ved afgørelsen lagt vægt på, at De som et led i aftalen om at låne lokaler af ejeren af [navn udeladt], aftalte, at [navn udeladt], som var ansat som lønmodtager hos [navn udeladt], med dags varsel kunne overtage Deres gymnastikhold, således at De derved, dels havde frigjort Dem fra Deres undervisningsforpligtelse, dels ville være i stand til at opfylde betingelsen om at skulle kunne stå til rådighed for arbejdsmarkedet.

R E G L E R

Ankenævnet henviser til

- § 58, stk. 1, nr. 2, litra a, i lov om arbejdsløshedsforsikring m.v., jf. lovbekendtgørelse nr. 874 af 11. september 2005
- § 2, stk. 1 og stk. 3, nr. 1, § 5, § 6, stk. 1 samt § 8, stk. 1 og stk. 2 i Arbejdsdirektoratets bekendtgørelse nr. 1303 af 14. december 2005 om drift af selvstændig virksomhed.

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 sekretariatets kontorrapport af 27. oktober 2008 vedrørende samtale med [navn udeladt].

På ankenævnets vegne

[navn udeladt]

fuldmægtig

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

Kopi til:

Arbejdsløshedskassen

Arbejdsdirektoratet

Regler

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

Ret til dagpenge og aktiveringsydelse

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

.....

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

.....

.....

Stk. 2.

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

Begreber

Selvstændig virksomhed

§ 2. Selvstændig virksomhed drives ved beskæftigelse for egen eller ægtefællens regning og risiko og med det formål at opnå økonomisk udbytte.

Stk. 2. Beskæftigelsen anses altid for selvstændig virksomhed, hvis pågældende har ansat arbejdskraft,

har overført beløb til beskatning som medarbejdende ægtefælle,

har foretaget varelagernedskrivninger,

har foretaget skattemæssige fradrag for driftsudgifter og afskrivning på driftsmidler efter gældende regler for selvstændige erhvervsdrivende,

er omfattet af en kollektiv overenskomst som arbejdsgiver eller er medlem af en arbejdsgiverorganisation, eller

er omfattet af mindst 2 af forholdene i stk. 3.

Stk. 3. Beskæftigelsen vil som udgangspunkt blive anset for selvstændig virksomhed, hvis pågældende eller virksomheden er momsregistreret, eller ydelsen faktureres med tillæg af moms,

skattemæssigt angiver over-/underskud af selvstændig virksomhed,

på selvangivelsen for et givet indkomstår har tilkendegivet, at indkomsten ønskes beskattet efter virksomhedsskatteoven, eller er deltager i et interessentskab.

Stk. 4. I øvrige tilfælde foretages en konkret vurdering efter stk. 1.

Hovedbeskæftigelse

§ 5. Et medlem, som driver selvstændig virksomhed, jf. §§ 2-4, anses for at drive virksomheden som hovedbeskæftigelse, hvis driften af virksomheden har dannet grundlag for medlemmets optagelse i eller overflytning til en a-kasse som selvstændig erhvervsdrivende, jf. dog § 6, stk. 2, eller medlemmet efter en konkret vurdering må anses for at drive virksomheden som hovedbeskæftigelse.

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.

Stk. 2.

Selvstændig virksomhed som bibeskæftigelse

§ 8. Retten til dagpenge for et medlem, som driver selvstændig virksomhed som bibeskæftigelse, jf. § 6, er betinget af, at medlemmet kan sandsynliggøre, at bibeskæftigelsen til enhver tid kan udføres uden for normal arbejdstid. Medlemmet skal bl.a. oplyse a-kassen om:

Arten og omfanget af virksomheden.

Ansæt arbejdskraft.

Egen og eventuel ægtefælles eller medejers arbejdsindsats. Herunder om der er aftale om fast deling af arbejdet mellem ægtefæller eller medejere.

Virksomhedens omsætning og indtjening.

Stk. 2. Vurderingen efter stk. 1 skal ske på grundlag af alt arbejdet i virksomheden. Det gælder dog ikke, hvis en del af arbejdet udføres af ansat arbejdskraft, ægtefælle eller medejere, og der er aftalt fast deling af arbejdet.

Stk. 3. Retten til dagpenge er også betinget af, at medlemmet står til rådighed for arbejdsmarkedet i det omfang, der gælder for medlemmet. Der henvises til bekendtgørelse om rådighed.

Stk. 4. Et medlem, der har haft lønarbejde i fuldt normalt omfang i mindst 26 uger lige før ledigheden og samtidig har haft bibeskæftigelse, kan opfylde stk. 3. Det er en betingelse, at virksomheden under ledighed føres videre i samme eller mindre omfang.

Stk. 5. Medlemmet skal give a-kassen besked, hvis der sker ændringer i virksomhedens drift eller omfang.