

ADVOKATFIRMAN

SYNNÖVE FOGHED GILLBERG

HÖGSTA DOMSTOLEN
R 2

INKOM: 2021-03-29
MÅLNR: B 1886-21
AKTBIL: 2

Till Högsta domstolen

ÖVERKLAGANDE MED BEGÄRAN OM PRÖVNINGSTILLSTÅND

Klaganden

Ossat Sharafi, 1958-0321-1373
c/o Marco Sharafi
Norra vägen 6
302 32 Halmstad

Ombud och offentlig försvarare

Advokaten Synnöve Foghed Gillberg
Box 351
301 09 Halmstad

Motpart

Kammaråklagare Cecilia Bengtsson
Åklagarmyndigheten
Åklagarkammaren i Halmstad
Box 112
301 04 Halmstad

Överklagat avgörande

Hovrätten för Västra Sverige dom den 26 februari 2021 i mål B 4136-19

Saken

Olovlig tobaksförsäljning



ADVOKATFIRMAN

SYNNÖVE FOGHED GILLBERG

YRKANDEN

Ossat Sharafi yrkar att hovrätten, med ändring av hovrättens dom, ogillar åtalet avseende olovlig tobaksförsäljning, befriar honom från utdömd påföljd och utge avgift till brottsofferfonden, samt förklarar att i beslag tagna cigaretter ej ska förverkas utan lämnas ut till honom.

Ossat Sharafi yrkar att hovrätten meddelar prövningstillstånd.

GRUND FÖR PRÖVNINGSTILLSTÅND

Ossat Sharafi gör gällande att det finns skäl till vägledande uttalanden.

Högsta Domstolen bör uttala sig kring vilket ansvar enligt tobakslagen som kan utkrävas av en enskild näringsidkare när denna genom fullmakt lämnat över det fulla ansvaret för verksamheten till annan person.

Ossat Sharafi gör i vart fall gällande att Högsta Domstolen ska meddela prövningstillstånd då det finns anledning att tvivla på att hovrätten dömt rätt. I vart fall går det inte att bedöma om hovrätten har dömt rätt utan att ta upp målet till prövning.

Ossat Sharafi gör gällande att det finns synnerliga skäl att ta upp målet.

BAKGRUND m m

Åklagaren har, såvitt avser de delar som nu är aktuella, gjort gällande att Ossat Sharafi tillsammans och i samförstånd med Marco Sharafi gjort sig skyldig till olovlig tobaksförsäljning; åtalet p 1.2, genom att i sin egenskap av ägare tillhandahålla tobaksvaror som varit felmärkta.

Ossat Sharafi har förnekat gärningen och gjort gällande att han inte agerat uppsåtligt.

Ossat Sharafi förvärvade näringsverksamheten på Norra vägen av sin bror genom köpekontrakt i januari 2017. Genom köpet övertogs också varulagret, däribland den tobak som fanns i butiken vid denna tidpunkt. Verksamheten har bedrivits som enskild firma.

Ossat Sharafi anmälan till Halmstads kommun den 26 januari 2017 enligt 12 c § tobakslagen (1993:581) ägarbytet samt att försäljningen i butiken omfattade bl a tobak. Program för egentillsyn fanns upprättat och översändes tillsammans med anmälan, fup s 115.

Strax efter förvärvet diagnosticerades Ossat Sharafi med cancer. Han mådde mycket dåligt och bestämde sig för att åka till sitt hemland. Han reste dit i slutet av mars 2017.



ADVOKATFIRMAN

SYNNÖVE FOGHED GILLBERG

Den tobak som fanns i butiken vid övertaget i januari 2017 och som alltså fanns i butiken vid Osat Sharafis utresa i mars 2017 var fram tills den 20 maj 2017 laglig att tillhandahålla konsument. Om detta råder inte tvist.

Anna Persson, tillståndshandläggare vid Halmstads kommun, har hörts som vittne i målet på åklagarens begäran. Hon har därvid uppgivit att det var först den 10 april 2017 i samband med ett tillsynsbesök som kommunen blev varse att ägarbytet skett. Detta påstående är inte korrekt. Anmälan om ägarbytet inkom till kommunen den 31 januari 2017, fup s 71 och 113. Med anledning av anmälan om ägarbytet påkallas en tillsyn som samordnas med skatteverket och ägde rum den 10 april 2017. Tillsynen avslutades utan anmärkning.

I detta sammanhang är det värt att framhålla att Osat Sharafi aldrig tidigare känt till att det skulle funnits förbud eller föreläggande riktade mot Marco Sharafi. Osat Sharafi har aldrig haft med broderns affärer att göra.

En ny samordnad tillsyn ägde sedan rum den 21 mars 2018. Vid denna påträffades ett cigarettlager som inte längre följde då gällande föreskrifter. Av tobakslagens övergångsbetämmelser p 2 (1993:581) följer:

"Tobaksvaror som har tillverkats eller övergått till fri omsättning före ikraftträdandet och som är märkta i enlighet med Europaparlamentets och rådets direktiv 2001/37/EG av den 5 juni 2001 om tillnärmning av medlemsstaternas lagar och andra författningar om tillverkning, presentation och försäljning av tobaksvaror får fortsätta tillhandahållas konsumenterna på marknaden efter ikraftträdandet, dock längst till och med den 20 maj 2017".

Ossat Sharafi befann sig alltså i sitt hemland vid tidpunkten för tillsynen i mars 2018 och kom tillbaka först den 29 mars 2018, ca en vecka efter tillsynskontrollen. Han kände då inte till att kommunen genomfört en tillsyn, ej heller att det påträffats cigaretter som ej följde då gällande varningstexter.

Vid tillsynen i mars 2018 påträffades i ett låst förvaringsutrymme i butikens lagerutrymme 34 limpor cigaretter samt 25 lösa paket cigaretter. Dessa hade samlats ihop av Marco Sharafi för retur till Swedish Match och tillhandahölls inte konsument.

I en hylla bakom kassan i butiken förvarades 71 paket cigaretter (utöver cigarrer vilka åtalet ogillades för) samt under en dyna i personalutrymmet påträffades 4 limpor av märket Winston). De paket som förvarades i butiken var inte tillhandahållna konsument, utan förvarades i en hylla bakom kassan ej tillgänglig för konsumenterna, och de paket som påträffades i personalutrymmet tillhörde Marco Sharafi personligen.

Under sin bortovaro mars 2017-mars 2018 gav Ossat Sharafi sin bror Marco Sharafi uppdraget att sköta butiken och ha ansvaret för verksamheten. Marco Sharafi har mångårig erfarenhet av att driva



ADVOKATFIRMAN

SYNNÖVE FOGHED GILLBERG

verksamheten. Ossat Sharafi hade ingen anledning att misstänka att Marco Sharafi inte skulle tillse att alla tillstånd och regler efterföljdes; Marco Sharafi visste vad som gällde.

Genom att ge uppdraget för verksamheten till sin broder som kände till vad som gällde har Ossat Sharafi inte agerat med uppsåt i förhållande till gällande lagregler avseende tobaksförsäljningen.

Cigaretterna, vars inköp har varit helt lagliga, har köpts in via Swedish match och dess underleverantörer. Det är Marco Sharafi som ansvaret för detta.

Det följer av 27 § tobakslagen (1993:581) att **den** som **uppsåtligt** i strid med förbudet i 11 § tillhandahåller tobaksvaror som saknar föreskriven hälsovarning döms för olovlig tobaksförsäljning till böter eller fängelse i högst sex månader. Är gärningen ringa ska ansvar inte dömas ut.

Ossat Sharafi gör gällande att han inte tillhandahållit tobaksvaror i strid med lagen. Han har uppfyllt lagens krav om anmälan och tillhandahållande av egenprogram som han skickat in till kommunen. Han har under sin bortovaro som sjuk överlämnat ansvaret för verksamheten till Marco Sharafi som han satt tilltro till och som han inte haft någon som helst anledning misstänka att han inte skulle sköta i enlighet med de föreskrifter som vid varje given tidpunkt gäller.

Det må vara att Ossat Sharafi som ägare av butiken haft det huvudsakliga ansvaret för tobaksförsäljningen i butiken på sätt hovrätten anför. Dock har han under sin sjukdomstid genom fullmakt överlämnat ansvaret till Marco Sharafi som kan regelverket. Därigenom kan Ossat Sharafi inte åläggas ett straffrättsligt ansvar för att han inte agerat under den tid han är sjuk och inte kan sköta och ansvara för butiken.

Skulle Högsta domstolen inte delar Ossat Sharafis berättelse, ska det som kan läggas honom till last betraktas som ett ringa brott och ta sikte på de enskilda cigarettpaketerna som förvarades i utrymmet bakom kassan. Övriga limpor var undanplockade för transport tillbaka till Swedish Match och dess underleverantörer.

För ringa brott utgår inget ansvar.

När det gäller de i beslag tagna cigaretterna var dessa ihopsamlade i syfte att returneras till Swedish Match och dess underleverantörer med rätt för Norra Vägen att få tillbaka köpeskillingen för dessa. De inbringar ett visst ekonomiskt värde och Ossat Sharafi ska returnera dessa för att få pengar tillbaka för dem.

BEVISNING

Ossat Sharafi åberopar samma bevisning i Högsta Domstolen som i hovrätten.



ADVOKATFIRMAN

SYNNÖVE FOGHED GILLBERG

ÖVRIGT

Fullmakt kommer att insändas direkt från huvudmannen.

Kostnadsräkning bifogas.

Halmstad den 26 mars 2021

Synnöve Foghed Gillberg

