

# 广州市劳动人事争议仲裁委员会

## 仲 裁 裁 决 书

穗劳人仲案〔2021〕9510号

申请人：廖明锋，男，汉族，1986年9月12日出生，住址：广东省清远市。

被申请人：广东壹号药业有限公司，住所：广州市越秀区。  
法定代表人：汪亮，该单位总经理。

委托代理人：朱屹辉，男，该单位员工。

案由：劳动报酬、确认劳动关系等争议。

申请人廖明锋诉被申请人广东壹号药业有限公司劳动争议一案，本委依法受理并进行开庭审理。申请人廖明锋、被申请人委托代理人朱屹辉到庭参加了庭审。本案现已审理终结。

申请人的仲裁请求为：一、确认申请人与被申请人2021年6月21日至2021年10月8日期间存在劳动关系；二、确认申请人2021年7月的工资标准为5300元；三、被申请人支付2021年9月1日至2021年9月30日的工资4360元、2021年10月1日至2021年10月8日的工资580元；四、被申请人支付违法解除劳动合同赔偿金5050元；五、被申请人支付2021年7月21日至2021年10月8日未签订书面劳动合同双倍工资差额12390元；六、被申请人支付失业保险金3780元、求职补贴1590元。

## 相关案情

申、被双方无争议事项及本委查明情况：

一、工作地点：申请人于 2021 年 6 月 21 日起在广州市黄埔区仓库工作。该仓库属于处理被申请人业务的场所。

二、工作岗位：拣货员。

三、劳动合同：申、被双方没有签订书面劳动合同。

四、社会保险：被申请人没有为申请人缴纳社会保险。

五、考勤方式：指纹打卡考勤。

六、考勤工时情况：申请人 2021 年 7 月 21 日至 2021 年 7 月 31 日的考勤工时为 98 小时，2021 年 9 月 1 日至 2021 年 9 月 30 日的考勤工时为 236.5 小时，2021 年 10 月考勤工时为 2021 年 10 月 3 日 2.5 小时。

七、最后工作日：2021 年 10 月 3 日。

八、相关银行流水记录：申请人 2021 年 9 月 18 日的银行转账记录显示富民银行标普云薪资代发专用户转账申请人款项，转账摘要为“壹号药业 202108 工”。

九、工具编码使用人员表：该表记载有申请人的姓名，以及加盖有被申请人单位印章。

十、申请仲裁时间：2021 年 10 月 14 日。

十一、相关工商登记情况：如下表。

工商登记信息	企业
--------	----

	广州市创智人力资源服 务有限公司	江西省广智全人力资源 有限公司
股东	钟国轩、赵彬彬	何丽萍、赵兴山
法定代表人	钟国轩	赵兴山
执行董事	钟国轩	赵兴山
监事	钟桂贞	何丽萍
总经理	无	赵兴山

申、被双方有争议事项及本委认定情况:

一、关于确认劳动关系问题。申请人在属于被申请人业务的场所工作，以及工具编码使用人员表所示情况，反映申请人的工作属于被申请人的业务内容，同时申请人2021年9月18日的银行转账摘要反映申请人所得款项与被申请人相关，从而可体现申请人关于双方存在劳动关系主张的可能性。对此，被申请人抗辩申请人系基于与其单位的劳务外包商存在劳动关系而工作。但是，被申请人提供的证据中，服务合同显示系被申请人与其他单位签订的合同内容，并不足以反映实际履行情况，也未显示申请人知悉；通知函的来源情况未获证实，也同样未显示申请人知悉。另外，被申请人与其劳务外包服务商有合作关系，对核实相关人员情况及获得相关资料具备优势，而被申请人对申请人与其劳务外包服务商有无签订劳动合同、工资如何结算、管理工作的具体人员姓名等劳动关系履行要素，均表示不清楚，也无提供申请人与该劳务外包服务商相互知悉对方身份的资料，难以令人信纳被申

请人所主张的申请人与劳务外包服务商存在劳动关系。故被申请人上述抗辩并无有效证据证明，本委不予采信。综上所述，从本案各证据与案件事实的关联程度、各证据之间的联系等方面进行综合审查判断，申请人的劳动关系主张，可能性较大，本委予以采信。结合申请人的开工时间及申、被双方关于最后工作状况的陈述，对申请人要求确认 2021 年 6 月 21 日至 2021 年 10 月 8 日期间与被申请人存在劳动关系，本委予以支持。

二、关于确认工资标准问题。确认之诉系确认法律关系存在与否的法律程序，而工资标准事项属于事实问题，不在确认之诉范围。故对申请人的确认工资标准仲裁请求，本委予以驳回。

三、关于工资问题。第一，被申请人作为用人单位，其表示不清楚申请人的工资标准，不符合常理，应承担不利后果。故本委采信申请人关于工资标准 20 元/小时的主张。第二，被申请人表示不清楚申请人的工资结算情况，不符合常理，亦应承担不利后果。故本委采信申请人关于工资结算至 2021 年 9 月且 2021 年 9 月已得工资 4575 元的主张。第三，按考勤工时情况，本委信纳申请人 2021 年 9 月工作 236.5 小时，并对其按其工资标准核计该月工资，并无不妥，本委予以采纳。第四，2021 年 10 月 1 日至 2021 年 10 月 3 日为国庆法定节假日，根据《广东省工资支付条例》第十九条的规定，申请人应得该 3 日的正常工资。第五，按考勤工时情况，本委信纳申请人在 2021 年 10 月 3 日工作 2.5 小时，根据《中华人民共和国劳动法》第四十四条的规定，申请人

在其工资仲裁请求中主张该 2.5 小时的法定节假日加班工资，有事实和法律依据，本委予以采纳。综上所述，申请人主张其 2021 年 9 月 1 日至 2021 年 9 月 30 日工资的应得数额为 4630 元，并无不妥，本委予以采纳，并在扣减该月已发工资数额后，被申请人应支付申请人 2021 年 9 月 1 日至 2021 年 9 月 30 日的工资差额 55 元（计算公式：4630 元-4575 元）；申请人要求被申请人支付 2021 年 10 月 1 日至 2021 年 10 月 8 日的工资 580 元，并无不妥，本委予以支持。

四、关于违法解除劳动关系赔偿金问题。被申请人作为用人单位，对申请人的劳动关系是否已解除，以及申请人所述的企业微信群、考勤系统和拣货工作系统被删除的情况表示不清楚，不符合常理，应承担不利后果。故对申请人主张其工作相关软件被禁止使用而被被申请人于 2021 年 10 月 8 日解除劳动关系，本委予以采信。因被申请人解除劳动关系未举证证明具有合法事由，应承担不利后果。故对申请人主张被申请人构成违法解除劳动关系，本委亦予以采信。根据《中华人民共和国劳动合同法》第四十八条的规定，申请人有权获得违法解除劳动关系赔偿金。因被申请人表示不清楚申请人离职前的工资情况，不符合常理，应承担不利后果。故对申请人关于 2021 年 7 月、8 月的工资主张，本委予以采信，并结合前述 2021 年 9 月工资情况的认定，本委认定申请人离职前的月平均工资为 5050 元[计算公式：（5300 元+5220 元+4630 元）÷ 3 个月]。据此结合申请人在被申请人处的工作年

限不满半年，根据《中华人民共和国劳动合同法》第四十七条、第八十七条的规定，被申请人应支付申请人违法解除劳动关系赔偿金 5050 元（计算公式：5050 元/月 × 0.5 个月 × 2 倍）。

五、关于未签订书面劳动合同双倍工资差额问题。被申请人作为用人单位，其未与申请人签订书面劳动合同，根据《中华人民共和国劳动合同法》第八十二条的规定，被申请人应支付申请人 2021 年 7 月 21 日至 2021 年 10 月 8 日的未签订书面劳动合同二倍工资差额。因被申请人表示不清楚申请人的相关工资情况，不符合常理，应承担不利后果。故本委采信申请人的主张，并认定被申请人应支付申请人上述二倍工资差额 12390 元（计算公式：20 元/小时 × 98 小时 + 5220 元 + 4630 元 + 580 元）。

六、关于失业保险金及求职补贴问题。申请人未举证证明其可获得的失业保险金领取期限，也未举证证明社会保险经办机构因被申请人未出具离职证明而不予核发失业保险待遇并产生失业保险待遇损失。因此，对申请人的失业保险金及求职补贴仲裁请求，本委不予支持。

### 裁决结果

本案经调解无效。根据《中华人民共和国劳动法》第四十四条、《中华人民共和国劳动合同法》第四十七条、第四十八条、第八十二条、第八十七条、《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》第五十条、《广东省工资支付条例》第十九条之规定，裁决如下：

一、确认申请人与被申请人 2021 年 6 月 21 日至 2021 年 10

月 8 日期间存在劳动关系；

二、本裁决生效之日起三日内，被申请人一次性支付申请人 2021 年 9 月 1 日至 2021 年 9 月 30 日的工资差额 55 元、2021 年 10 月 1 日至 2021 年 10 月 8 日的工资 580 元；

三、本裁决生效之日起三日内，被申请人一次性支付申请人违法解除劳动关系赔偿金 5050 元；

四、本裁决生效之日起三日内，被申请人一次性支付申请人 2021 年 7 月 21 日至 2021 年 10 月 8 日的未签订书面劳动合同二倍工资差额 12390 元；

五、驳回申请人的其他仲裁请求。

本仲裁裁决为非终局裁决，当事人如不服本裁决，可自收到本裁决书之日起十五日内向有管辖权的人民法院起诉；期满不起诉的，本裁决即发生法律效力。本裁决发生法律效力后，一方不执行本裁决，另一方可向有管辖权的人民法院申请强制执行。

( 本 页 无 正 文 )

仲 裁 员：郭 曙 东

二〇二一年十二月六日

书 记 员：陈 嘉 雯