

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〕10311 号

申请人：覃祚强，男，汉族，1971 年 8 月 29 日出生，
住址：广西藤县平福乡。

委托代理人：陈耿，男，广东众群律师事务所律师。

委托代理人：孙渝翕，男，广东众群律师事务所实习人员。

被申请人：上海老男孩贸易有限公司，地址：上海市静安区。

法定代表人：牛大龙。

委托代理人：周形形，女，该单位员工。

案由：工伤待遇争议。

申请人覃祚强诉被申请人上海老男孩贸易有限公司劳动争议一案，本委依法受理并进行开庭审理，申请人委托代理人陈耿、被申请人委托代理人周形形参加了庭审。本案现已审理终结。

申请人的仲裁请求为：一、被申请人支付 2020 年 12 月 9 日至 2020 年 12 月 18 日、2021 年 1 月 2 日至 2021 年 1 月 8 日住院伙食补助费 750 元；二、被申请人支付 2020 年 12 月 9 日至 2021 年 2 月 8 日停工留薪期工资 10000 元；三、

被申请人支付劳动能力鉴定费 390 元；四、被申请人支付一次性伤残补助金 43226.4 元；五、被申请人支付一次性工伤医疗补助金 6175.2 元；六、被申请人支付一次性伤残就业补助金 24700.8 元。

本案相关情况

双方无争议事项及本委查明情况：

一、申请人入职时间：2020 年 12 月 1 日。

二、申请人工作岗位：司机。

三、签订劳动合同情况：双方有签订书面劳动合同，约定期限为 2020 年 12 月 1 日至 2023 年 11 月 30 日，工资标准为 2100 元/月。

四、申请人受伤时间：2020 年 12 月 9 日 19:30，受伤后未再回去工作。

五、工伤情况：申请人 2021 年 4 月 8 日申请工伤认定，2021 年 6 月 18 日广州市白云区人力资源和社会保障局作出《认定工伤决定书》，认定为工伤；2021 年 9 月 28 日，广州市劳动能力鉴定委员会发出《初次鉴定（确认）结论书》，鉴定劳动功能障碍等级为拾级，确定停工留薪期 2020 年 12 月 9 日至 2021 年 2 月 8 日。申请人 2020 年 12 月 9 日至 2020 年 12 月 18 日、2021 年 1 月 2 日至 2021 年 1 月 8 日期间两次住院，共计 15 天，住院期间医疗费由被申请人支付。

六、劳动关系存续情况：双方庭审时均确认劳动关系已

经解除。

七、社保情况：被申请人未为申请人参加社会保险。

八、申请仲裁日期：2021年10月20日。

双方有争议事项及本委认定情况：

一、关于赔偿协议问题。本案申请人与荔湾货场 2021 年 1 月 21 日签订《赔偿协议》，甲方为荔湾货场，乙方为申请人，下方有双方签字，其中甲方为张浩签名。庭审时申请人主张张浩为被申请人广州货场的负责人，被申请人主张其委托张浩与申请人签订《赔偿协议》。根据《赔偿协议》内容，甲乙双方临时存在雇佣关系，双方是劳务关系……经双方协商达成一致，甲乙按照薪资标准赔偿乙方覃祚强伤残补偿金以及后续医疗费合计捌仟叁佰元整。本委认为，首先根据该《赔偿协议》内容，该协议是基于荔湾货场与申请人存在雇佣关系（劳务关系）的基础上签订。其次，该协议未能明确显示系被申请人与申请人双方就工伤待遇问题所达成的一致协议。再次，申请人在签订协议时并未申请工伤认定及劳动能力鉴定，其未知悉自身真实的工伤情况以及劳动能力障碍等级情况，在对自身伤情并未充分了解的情况下与“荔湾货场”签订的协议。即使荔湾货场是受被申请人委托而为，协议金额按被申请人主张扣除申请人在职期间的工资外，与申请人拾级伤残应当享受的工伤待遇金额相差甚远，系显失公平之协议。综上，本委对被申请人主张的已与申请

人就工伤事宜达成一致签订《赔偿协议》，不予认可。

二、关于停工留薪期工资标准问题。按照《广东省工资支付条例》第四十八条规定，因工资支付发生争议，用人单位负有举证责任。用人单位拒绝提供或者在规定时间内不能提供有关工资支付凭证等证据材料的，劳动保障部门、劳动人事争议仲裁委员会或者人民法院可以按照劳动者提供的工资数额及其他有关证据作出认定。本案被申请人未向本委提供任何证据证实申请人实际的工资标准及工资发放情况，庭审时申请人主张其工资标准为 5000 元/月，另有提成，被申请人确认劳动合同约定 2100 元/月，但主张申请人司机岗位的工资每月约 6200 元。综合上述情形，本委采信申请人的主张，对申请人要求按 5000 元/月的工资标准核算停工留薪期工资的请求，本委予以支持。根据《广东省工伤保险条例》第二十五条规定，职工因工伤需要暂停工作接受工伤医疗的，在停工留薪期内，原工资福利待遇不变，由所在单位按月支付。第六十四条规定，原工资福利待遇，是指工伤职工在本单位受工伤前十二个月的平均工资福利待遇。工伤职工在本单位工作不足十二个月的，以实际月数计算平均工资福利待遇。故被申请人应当支付申请人 2020 年 12 月 9 日至 2021 年 2 月 8 日停工留薪期间工资 10000 元(计算公式: 5000 元/月 × 2 个月)。

三、关于一次性伤残补助金、一次性伤残就业补助金、

一次性工伤医疗补助金问题。《中华人民共和国社会保险法》第三十三条规定，职工应当参加工伤保险，由用人单位缴纳工伤保险费，职工不缴纳工伤保险费。《广东省工伤保险条例》第四十一条规定，职工所在用人单位未依法缴纳工伤保险费，发生工伤事故的，由用人单位支付工伤保险待遇。本案被申请人作为用人单位，未为申请人参加工伤保险，申请人发生工伤并经劳动能力鉴定为劳动功能障碍程度拾级，按照《广东省工伤保险条例》第三十二条、第三十三条、第六十四条的规定，申请人要求被申请人支付一次性伤残补助金、一次性伤残就业补助金、一次性工伤医疗补助金的请求，本委予以支持。

关于计算基数问题。按照《广东省工伤保险条例》第三十三条规定，计发一次性工伤医疗补助金和一次性伤残就业补助金，本人工资低于工伤职工与用工单位解除或终止劳动关系前本人十二个月平均月缴费工资的，按照解除或终止劳动关系前本人十二个月平均月缴费工资为基数计发。本人平均月缴费工资低于全省上年度职工月平均工资百分之六十的，按照全省上年度职工月平均工资的百分之六十计算。第六十四条规定，本人工资是指工伤职工在本单位因工作遭受事故伤害或者患职业病前十二个月平均月缴费工资。本人平均月缴费工资低于全省上年度职工月平均工资百分之六十的，按照全省上年度职工月平均工资的百分之六十计算。用

人单位所在地地级以上市职工月平均工资高于全省职工月平均工资的，计算相关工伤保险待遇使用的全省职工月平均工资按照按地级以上市职工月平均工资执行。根据上述规定，申请人 2020 年 12 月 9 日受伤，广州市 2019 年度职工月平均工资为 10292 元/月，高于同期全省职工月平均工资，申请人主张的月工资 5000 元/月低于广州市 2019 年度职工月平均工资的百分之六十，即 6175.2 元/月，故本委以 6175.2 元/月的工资基数予以核算申请人的一次性伤残补助金、一次性伤残就业补助金、一次性工伤医疗补助金等待遇。经核，申请人为拾级伤残，被申请人应当支付申请人一次性伤残补助金 43226.4 元（计算公式：6175.2 元/月 × 7 个月），一次性伤残就业补助金为 24700.8 元（计算公式：6175.2 元/月 × 4 个月），一次性工伤医疗补助金为 6175.2 元（计算公式：6175.2 元/月 × 1 个月）。

四、关于住院期间伙食费问题。根据《广东省工伤保险条例》第二十四条规定，职工住院治疗工伤的伙食补助费由工伤保险基金按照省人民政府规定的标准支付。因用人单位未依法缴纳工伤保险费，职工发生工伤事故的，由用人单位支付相关工伤保险待遇，故对申请人主张住院期间 15 天的伙食补助费，本委予以支持。根据《广东省工伤保险基金省级统筹实施方案》规定，住院伙食费从 2019 年 7 月 1 日起按照 50 元/天的标准执行，故被申请人应当向申请人支付住

院期间的伙食补助费 750 元（计算方式：50 元/天 × 15 天）。

五、关于劳动能力鉴定费用问题。根据《广东省工伤保险条例》第四十七条规定，劳动能力鉴定费属于工伤保险基金支出项目。本案申请人因鉴定其劳动能力而产生费用，现因用人单位未参加工伤保险而导致申请人未能在工伤保险基金中支出该费用，申请人要求劳动能力鉴定费用 390 元的请求，于法有据，本委予以支持。

裁决结果

本案经调解无效。按照《中华人民共和国社会保险法》第三十三条，《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》第四十七条、第四十八条、第四十九条，《广东省工伤保险条例》第二十四条、第二十五条、第三十二条、第三十三条、第四十一条、第四十七条、第六十四条，《广东省工资支付条例》第四十八条，《广东省工伤保险基金省级统筹实施方案》之规定，裁决如下：

一、本裁决书生效之日起三日内，被申请人一次性支付申请人住院期间的伙食补助费 750 元；

二、本裁决书生效之日起三日内，被申请人一次性支付申请人 2020 年 12 月 9 日至 2021 年 2 月 8 日停工留薪期间工资 10000 元；

三、本裁决书生效之日起三日内，被申请人一次性支付申请人一次性伤残补助金 43226.4 元；

四、本裁决书生效之日起三日内，被申请人一次性支付申请人一次性伤残就业补助金 24700.8 元；

五、本裁决书生效之日起三日内，被申请人一次性支付申请人一次性工伤医疗补助金 6175.2 元；

六、本裁决书生效之日起三日内，被申请人一次性支付申请人劳动能力鉴定费用 390 元。

本仲裁裁决为终局裁决。裁决书自作出之日起发生法律效力。如劳动者不服本裁决，可以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。用人单位有证据证明本裁决有《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》第四十九条第一款规定情形之一的，可以自收到裁决书之日起三十日内向广州市中级人民法院申请撤销裁决。

仲 裁 员：徐 跃 敏

二〇二一年十二月十日

书 记 员：杨 杰 钦