

广州市劳动人事争议仲裁委员会 仲 裁 裁 决 书

穗劳人仲案〔2022〕94号

申请人：赵泽义，男，汉族，1972年1月22日出生，住址：四川省营山县。

第一被申请人：中大建设股份有限公司，住所：江西省上饶市。

法定代表人：彭国禄，该单位董事长。

委托代理人：梁穆娥，女，该单位员工。

第二被申请人：广州赣新建筑劳务有限公司，住所：广州市海珠区。

法定代表人：吴东红，该单位总经理。

委托代理人：罗任平，男，江西赣兴律师事务所律师。

案由：确认劳动关系。

申请人赵泽义诉第一被申请人中大建设股份有限公司、第二被申请人广州赣新建筑劳务有限公司劳动争议一案，本委依法受理并进行开庭审理。申请人赵泽义、第一被申请人委托代理人梁穆娥、第二被申请人委托代理人罗任平参加了庭审。本案现已审理终结。

申请人的仲裁请求为：确认申请人与第二被申请人2021年

7月10日至2021年8月29日存在劳动关系。

本案相关情况

双方无争议事项及本委查明情况：

申请仲裁日期：2021年11月11日。

双方有争议事项及本委认定情况：

关于确认劳动关系问题。申请人主张，2021年7月10日入职第二被申请人，在吴某某所在项目做钢筋安装工，工作地点在广州市花都区中轴线八地块二项目一期1#2#楼。与第一被申请人签订了劳动合同。吴某某告知申请人是计件工资，按照建筑面积26元/平方计算。第一被申请人通过银行转账的形式发放，属于预支工资，第一次发了2000元，第二次发了5100元。刷脸识别才能进入工地，有时候刷不到从旁边侧门进去。2021年8月29日申请人在工作中受伤，公司后勤管理人员樊某某送申请人去广州市花都区中西医结合医院住院治疗，医疗费是第二被申请人垫付的。申请人提供证据：1、工友证明；2、工资流水。第一被申请人主张，申请人不是我方员工。我方没有与申请人签订劳动合同，不清楚申请人用工情况。涉案的广州市花都区中轴线八地块二建设项目总承包方是我方。我方已将该项目分包给第二被申请人，第二被申请入有相应的资质，分包行为合法有效。根据保障农民工工资等规定，农民工工资需要以总包方名义开设专门工资账户进行发放。我方向申请人发放了两次工资。第一被申请人

提供证据：《花都中轴线八地块二项一期劳务清包合同》。第二被申请人主张，申请人 2021 年 7 月 19 日进入涉案项目从事钢筋班组工作，其是第三人吴某某聘请，受吴某某管理。我方是第一被申请人的所有劳务的分包单位。我方将广州市花都区中轴线八地块二建设项目钢筋劳务包给吴某某。吴某某制作工资清单交给我方，我方将工资清单给第一被申请人，第一被申请人按照工资清单发放工资，共发放了两次工资。工资清单要有工人的名字、身份证号码、银行卡号、发放工资金额，相关工人按指纹确认，再由吴某某签名确认。实际发放工资数额由吴某某确定，我方不清楚工资金额如何计算。申请人的受伤情况委托代理人不清楚。第二被申请人提供证据：1、《花都中轴线八地块二项一期劳务清包合同》；2、《花都中轴线一期钢筋工程劳务合同》合同编号：HDZZX-GJ-202101；3、《授权委托书》；4、2021 年 8-9 月《工资表》；5、《新工人入场三级安全教育登记表》、《职工安全责任书》。本委认为，《关于确认劳动关系有关事项的通知》第一条规定，用人单位招用劳动者未订立书面劳动合同，但同时具备下列情形的，劳动关系成立：（一）用人单位和劳动者符合法律、法规规定的主体资格；（二）用人单位依法制定的各项劳动规章制度适用于劳动者，劳动者受用人单位的劳动管理，从事用人单位安排的有报酬的劳动；（三）劳动者提供的劳动是用人单位业务的组成部分。申请人并非直接受第二被申请人聘请、管理和从其处获

取劳动报酬，而是受钢筋劳务的承包人吴某某聘请、管理和从其处获取劳动报酬。申请人与第二被申请人之间的关系，不具备管理与被管理的本质特征，故双方不成立事实劳动关系。《关于确认劳动关系有关事项的通知》第四条规定，建筑施工、矿山企业等用人单位将工程（业务）或经营权发包给不具备用工主体资格的组织或自然人，对该组织或自然人招用的劳动者，由具备用工主体资格的发包方承担用工主体责任。《关于执行〈工伤保险条例〉若干问题的意见》第七条规定，具备用工主体资格的承包单位违反法律、法规规定，将承包业务转包、分包给不具备用工主体资格的组织或者自然人，该组织或者自然人招用的劳动者从事承包业务时因工伤亡的，由该具备用工主体资格的承包单位承担用人单位依法应承担的工伤保险责任。第二被申请人将钢筋工程劳务分包给没有建设资质的自然人吴某某，成立违法分包，但承担用工主体责任不能等同于存在劳动关系。因此，申请人请求确认与第二被申请人2021年7月10日至2021年8月29日存在劳动关系缺乏事实和法律依据，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争议调解仲裁法》第五十条，《关于确认劳动关系有关事项的通知》第一条、第四条、《关于执行〈工伤保险条例〉若干问题的意见》第七条之规定，裁决如下：

驳回申请人的仲裁请求。

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。

仲 裁 员：贾 凯

二〇二一年十二月二十九日

书 记 员：樊 穗 文