

# 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〕156号

申请人：李志明，男，汉族，住址：河南省新蔡县。

委托代理人：李阿俊，男，系申请人儿子。

被申请人：广东电白建设集团有限公司，住所：茂名市电白区。

法定代表人：陈世成。

委托代理人：郭陈碧，女，广东导正律师事务所律师。

委托代理人：李志辉，男，广东导正律师事务所实习人员。

申请人李志明诉被申请人广东电白建设集团有限公司劳动争议一案，本委依法受理并进行开庭审理，申请人委托代理人李阿俊、被申请人委托代理人郭陈碧、李志辉到庭参加了庭审。本案现已审理终结。

申请人诉称：本人2021年1月13日入职被申请人处做消防楼梯修建，2021年3月8日下午四时许在工地受伤。现仲裁请求为：要求确认申请人与被申请人2021年1月13日至2021年3月8日存在劳动关系。

被申请人辩称：我司与申请人不存在劳动关系，2021年2月2日后申请人已满60岁，已达法定退休年龄。请仲裁委

驳回申请人的仲裁请求。

本委审理查明：申请人主张其于 2021 年 1 月 13 日入职，做消防楼梯修建。未签订劳动合同。日工资 400 元是底薪，按照实际工作日结算工资。工地完工日结算工资、以微信转账方式。无工资清单、无签收手续，无社保缴纳。2021 年 1 月 13 日至 2021 年 3 月 8 日期间回老家过春节一段时间，以日薪 400 元，实际工作 27.5 个工作日，得到工资 11000 元。最后工作日为 2021 年 3 月 8 日。劳动关系于 2021 年 3 月 9 日解除，解除原因为 2021 年 3 月 8 日在工作时受伤无法继续工作。申请人未办理退休手续、未领取养老保险待遇。未参加社会保险。被申请人未支付过工伤待遇。申请人由工地包工头招聘入职，受工地包工头管理，工资由工地包工头发放。申请人向本委提供以下证据予以佐证上述主张：1. 证人证言；2. 保险理赔单；3. 病历；4. 养老保险；5. 承保证明。被申请人主张与申请人不存在劳动关系，没有聘用过李志明，而是劳务分包人陈吉彪雇佣李志明提供劳务（杂工），至于李志明何时开始提供劳务电白公司不清楚。被申请人没有与申请人签订劳动合同。没有向李志明发放过工资，李志明与雇主陈吉彪约定其劳务费每日 400 元，按实结算。陈吉彪已向李志明支付了劳务费 11000 元，劳务费已结清。李志明 2021 年 2 月 2 日后其已满 60 岁，已达法定退休年龄。李志明由其雇主陈吉彪招聘、管理和发放劳务费。被申请人向

本委提供以下证据予以佐证：1. 承诺书；2. 《证人证言》及身份证复印件。

以上事实，有申请人委托代理人的陈述、被申请人委托代理人的陈述、有关书证、庭审笔录等为据，证据确实，足以认定。

本委认为：关于 2021 年 1 月 13 日至 2021 年 2 月 2 日劳动关系问题。本案中，申请人与被申请人均确认申请人由工地包工头招聘、管理和发放。申请人的证据也不足以证明其工作受被申请人管理、工资由被申请人发放、受被申请人规章制度约束等。被申请人向本委提供的承诺书也显示其已经将工程分包给了自然人颜芳菲，由颜芳菲全面管理经营，自负盈亏。根据《关于确立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。但该规定所谓的“用工主体责任”不能等同于存在劳动关系。综上，申请人要求确认 2021 年 1 月 13 日至 2021 年 2 月 2 日期间与被申请人存在劳动关系，不符合《关于确立劳动关系有关事项的通知》（劳社部发[2005]12 号）第一条、第二条关于确定劳动关系成立的规定。申请人要求确认与被申请人 2021 年 1 月 13 日至 2021 年 2 月 2 日期间存在劳动关系的仲裁请求，于法无据，本委不予支持。

关于申请人要求确认 2021 年 2 月 3 日至 2021 年 3 月 8 日与被申请人存在劳动关系问题。《中华人民共和国劳动合同法实施条例》第二十一条规定，劳动者达到法定退休年龄的，劳动合同终止。申请人李志明 2021 年 2 月 3 日及之后其已满 60 岁，已达法定退休年龄。因此，申请人要求确认 2021 年 2 月 3 日至 2021 年 3 月 8 日与被申请人存在劳动关系的请求，于法无据，本委不予支持。

根据《中华人民共和国劳动合同法实施条例》第二十一条、《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、《关于确立劳动关系有关事项的通知》第一条、第二条、第四条之规定，裁决如下：

驳回申请人的仲裁请求。

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。

( 本 页 无 正 文 )

仲 裁 员：高 会 广

二〇二二年一月十一日

书 记 员：区 倩 雯