

# 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〕13266 号

申请人：江昌洪，男，汉族，1994 年 9 月 27 日出生，住址：广东省化州市。

委托代理人：徐丹优，女，广东启润律师事务所律师。

第一被申请人：武汉周山江涛建筑劳务有限公司，住所：湖北省武汉市。

法定代表人：梅月平。

第二被申请人：中建三局集团有限公司，住所：武汉市。

法定代表人：陈卫国，该单位董事长。

委托代理人：刘静亮，男，该单位员工。

委托代理人：刘和平，男，该单位员工。

第三被申请人：上海力进铝质工程有限公司，住所：上海市金山区。

法定代表人：王亚鹏。

委托代理人：张杰，男，该单位员工。

案由：工伤待遇、其他争议。

申请人江昌洪诉第一被申请人武汉周山江涛建筑劳务有限公司、第二被申请人中建三局集团有限公司、第三被申请人上海

力进铝质工程有限公司劳动争议一案，本委依法受理并进行开庭审理。申请人委托代理人徐丹优、第二被申请人委托代理人刘和平、第三被申请人委托代理人张杰到庭参加了庭审。第一被申请人经依法通知，无正当理由未到庭，本委依法作缺席审理。本案现已审理终结。

申请人的仲裁请求为：一、确认申请人与第一被申请人于2021年12月3日解除劳动关系；二、被申请人支付一次性工伤医疗补助金22524元；三、被申请人支付一次性伤残就业补助金90096元；四、被申请人支付2021年8月29日至2021年9月10日的住院护理费1950元；五、被申请人支付鉴定费390元；六、三位被申请人对第二项至第五项仲裁请求承担连带责任。

### 相关案情

申请人本案庭上主张情况：

一、入职情况：申请人于2021年8月26日入职第一被申请人。

二、劳动关系用人单位：第一被申请人。

三、工作地点：广州市白云区云珠酒店项目工地。

四、工作岗位：幕墙安装。

五、劳动合同及其他协议：申请人没有签订过劳动合同或其他协议。

六、工资标准：工资标准为320元/天，晚上加班3小时的加班费160元/天。

七、工作时间：每周休息 1 天。

八、离职时间：2021 年 12 月 3 日。

九、工资结算情况：没有结算过工资。

十、社会保险：申请人没有参加过社会保险或工伤保险。

十一、受伤时间：2021 年 8 月 29 日。

十二、受伤前的月平均工资：按广州市 2020 年职工月平均工资 11262 元主张。

十三、住院治疗期间：2021 年 8 月 29 日至 2021 年 9 月 10 日。

十四、工伤认定：2021 年 11 月 17 日，广州市白云区人力资源和社会保障局作出决定，认定申请人 2021 年 8 月 29 日的受伤[伤情为 1. 眼挫伤（右眼）；2. 结膜撕裂伤（右眼）；3. 脉络膜破裂（右眼）；4. 黄斑出血（右眼）；5. 视神经损伤（右眼）；6. 继发性青光眼（右眼）]为工伤，用人单位为第一被申请人。

十五、劳动能力鉴定情况：2021 年 12 月 14 日，广州市劳动能力鉴定委员会对申请人上述工伤鉴定劳动功能障碍等级为玖级，确认停工留薪期 2021 年 8 月 28 日至 2021 年 12 月 2 日。

十六、相关联系情况：停工留薪期满后，第一被申请人没有与申请人联系。

十七、本案请求款项情况：该等款项没有任何个人或单位结算过。

本委查明情况：

一、申请本案仲裁时间：2022 年 7 月 13 日。

二、本案答辩情况：第一被申请人没有答辩。第二被申请人、第三被申请人有答辩，均辩称与申请人不存在劳动关系。

三、本案证据情况：申请人提供了认定工伤决定书、劳动能力鉴定（确认）结论书、医疗费发票、票据、出院记录作为证据。第一被申请人未举证和质证。第二被申请人提供了专业分包工程合同、项目集体工伤保险缴费凭证作为证据。第三被申请人未举证。

四、前案情况：申请人于 2022 年 1 月 12 日对本案第一被申请人向本委申请仲裁，该案仲裁请求为工资、延长工作时间加班费、停工留薪期工资、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、医疗费、住院伙食费、未签订劳动合同双倍工资。申请人在该案庭审陈述其与本案第一被申请人的劳动关系未解除。本委对该案于 2022 年 6 月 8 日作出穗劳人仲案〔2022〕3517 号仲裁裁决书，其中以申请人未提供有效证据证明双方劳动关系已经解除，当庭亦陈述双方均未向对方提出过解除劳动为由，驳回申请人该案的一次性伤残就业补助金、一次性工伤医疗补助金。申请人本案庭审时称对该案裁决其没有起诉。

本案仲裁请求处理及本委认定情况：

一、关于缺席审理。第一被申请人经依法通知，无正当理由未到庭，根据《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》第三十六条的规定，本委作缺席审理。

二、关于劳动关系。申请人提供的认定工伤决定书，以及结合前案情况，可反映申请人关于与第一被申请人存在劳动关系的主张，对此第一被申请人经依法通知，无正当理由未到庭应诉，也无答辩、举证和质证，视为其放弃相关权利，应承担不利后果。故对申请人该主张，本委不予采信。另外，按申、被双方的陈述，申请人与第二被申请人、第三被申请人并不存在劳动关系，对此，本委予以认定。

三、关于确认劳动关系解除。按本案情况所示，2021 年 12 月 3 日停工留薪期满后，申请人未再为第一被申请人提供劳动，第一被申请人也未再对申请人进行用工管理，可见申请人与第一被申请人的用工不再存续，申请人因此主张双方劳动关系于该日解除，符合《中华人民共和国劳动合同法》第七条的规定，而同前理，第一被申请人缺席应承担不利后果。故本委采纳申请人的主张，确认申请人与第一被申请人的劳动关系于 2021 年 12 月 3 日起解除。

四、关于工伤待遇承担责任主体问题。首先，申请人提供的工伤决定书、劳动能力鉴定（确认）结论书、出院记录可反映申请人的工伤认定、劳动能力鉴定及住院治疗情况的主张。同前理，第一被申请人缺席应承担不利后果。故对上述证据及申请人的上述主张，本委予以采信。其次，申请人与第一被申请人存在劳动关系，申请人受工伤，第一被申请人没有举证证明其有依法为申请人缴纳工伤保险，根据《广东省工伤保险条例》第五十五条的

规定,第一被申请人应对申请人依法可享受的工伤待遇承担责任。最后,根据《广东省人力资源和社会保障厅 广东省住房和城乡建设厅 广东省地方税务局 广东省安全生产监督管理局 广东省总工会关于进一步做好我省建筑业工伤保险工作的实施意见》(粤人社规〔2015〕5号)第二条的规定,建设项目工伤保险为一次性缴纳。另外,申请人与第二被申请人、第三被申请人不存在劳动关系,而按本案案情,并无法律规定第二被申请人、第三被申请人应对申请人的工伤待遇承担责任。综上所述,申请人依法可享受的工伤待遇的承担责任主体为第一被申请人,申请人要求第二被申请人、第三被申请人承担其本案工伤待遇仲裁请求的责任,缺乏事实和法律依据,本委不予支持。

五、关于受伤前的月平均工资。第一被申请人未举证证明申请人受伤前的月平均工资,根据《广东省工资支付条例》第四十八条的规定,其应承担不利后果,结合申请人主张的工资标准、工作时间,以及前案相关工资情况认定和申请人没有对前案裁决起诉的情况,本委认定申请人的受伤前月平均工资为8320元(计算公式:320元/天×26天/月)。

六、关于一次性工伤医疗补助金、一次性伤残就业补助金问题。按工伤认定、工伤伤残等级鉴定、离职认定、月平均工资认定、工伤待遇承担责任主体认定等情况,根据《广东省工伤保险条例》第三十二条的规定,第一被申请人应支付申请人一次性工伤医疗补助金16640元(计算公式:8320元/月×2个月)、一次

性伤残就业补助金 66560 元（计算公式：8320 元/月 × 8 个月）。

七、关于住院护理费问题。按工伤认定所载伤情，以及申请人提供的出院记录所载情况，并未足以体现申请人存在护理需要。故申请人主张住院护理费，未符合《广东省工伤保险条例》第二十五条的规定，本委不予支持。

八、关于鉴定费问题。按工伤认定、劳动能力鉴定、工伤待遇承担责任主体认定及申请人提供的票据，根据《中华人民共和国社会保险法》第三十八条的规定，第一被申请人应支付申请人鉴定费 390 元。

### 裁决结果

本案经调解无效。根据《中华人民共和国劳动合同法》第七条、《中华人民共和国社会保险法》第三十八条、《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》第三十六条、第五十条、《广东省工伤保险条例》第二十五条、第三十二条、第五十五条、《广东省工资支付条例》第四十八条、《广东省人力资源和社会保障厅 广东省住房和城乡建设厅 广东省地方税务局 广东省安全生产监督管理局 广东省总工会关于进一步做好我省建筑业工伤保险工作的实施意见》（粤人社规〔2015〕5 号）第二条之规定，裁决如下：

一、确认申请人与第一被申请人的劳动关系于 2021 年 12 月 3 日起解除；

二、本裁决生效之日起三日内，第一被申请人一次性支付申请人一次性工伤医疗补助金 16640 元、一次性伤残就业补助金

66560 元；

三、本裁决生效之日起三日内，第一被申请人一次性支付申请人鉴定费 390 元；

四、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。

仲 裁 员：郭 曙 东

二〇二二年十一月十七日

书 记 员：徐 嘉 琪