

广州市劳动人事争议仲裁委员会

仲 裁 裁 决 书

穗劳人仲案〔2024〕5909 号

申请人：刘劭君，女，汉族，1976 年 3 月 19 日出生，住址：广州市越秀区。

委托代理人：伍嘉欣，女，北京观韬中茂（广州）律师事务所律师。

委托代理人：史泽锐，男，北京观韬中茂（广州）律师事务所律师。

被申请人：广州市时尚设计师协会，住所：广州市海珠区。

法定代表人：邓小萍。

委托代理人：高海涛，男，广东经国律师事务所律师。

案由：确认劳动关系、劳动报酬、工作时间及休假、解除劳动关系、其他。

申请人刘劭君与被申请人广州市时尚设计师协会劳动争议案件，本委依法受理并进行了开庭审理。申请人委托代理人伍嘉欣、被申请人委托代理人高海涛到庭参加了庭审。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 2022 年 10 月 18 日至 2024 年 1 月 17 日期间存在劳动关系；二、被申请

人支付 2022 年 11 月 18 日起至 2023 年 10 月 17 日期间未签劳动合同二倍工资差额 117136.71 元；三、被申请人支付 2022 年 10 月 18 日至 2024 年 1 月 17 日期间的工资差额 9263.94 元；四、被申请人支付 2022 年 10 月 18 日至 2024 年 1 月 17 日报销款项 4044.11 元；五、被申请人支付违法解除劳动关系赔偿金 34085.64 元；六、被申请人支付 2022 年 10 月 18 日至 2024 年 1 月 17 日期间工作日加班工资 10296.93 元；七、被申请人支付 2022 年 10 月 18 日至 2024 年 1 月 17 日期间休息日加班工资 35154.85 元。

本案相关情况

双方无争议事项及本委查明情况：

一、单位成立日期：被申请人于 2023 年 4 月 12 日成立。

二、入职情况：申请人经与被申请人法定代表人邓小萍协商，于 2022 年 10 月 18 日入职参与被申请人筹备成立等工作。

三、工作岗位：申请人离职前任职秘书长。

四、签订劳动合同情况：双方未签订书面劳动合同。

五、工资标准和发放情况：申请人工资标准为 100000 元/年，通过银行转账方式领取工资。

六、考勤情况：申请人工作中无需打卡考勤。

七、最后工作日和离职情况：申请人最后工作日为 2024 年 1 月 17 日；申请人于当日离职，双方遂解除劳动关系。

八、支付工资情况：2022 年 10 月 18 日至 2023 年 12 月 17 日期间，被申请人代扣代缴社会保险、住房公积金、个人所得税

后，实际已支付申请人工资 111017.78 元。

九、缴纳社会保险情况：2023 年 6 月至 2024 年 1 月期间，被申请人向申请人缴纳有社会保险。

十、申请劳动仲裁日期：申请人于 2024 年 3 月 6 日向本委申请劳动仲裁。

双方有争议事项及本委认定情况：

一、关于劳动关系问题。

申请人虽于 2022 年 10 月 18 日就入职参与筹备被申请人成立等工作，但因被申请人 2023 年 4 月 12 日才正式成立，2023 年 4 月 11 日以前被申请人并不具备劳动用工的主体资格，该情形不符合《关于确立劳动关系有关事项的通知》（劳社部发[2005]12 号）第一条关于未订立劳动合同但认定劳动关系成立的规定。申请人要求确认与被申请人 2022 年 10 月 18 日至 2023 年 4 月 11 日期间存在劳动关系的仲裁请求，缺乏事实和法律依据，本委不予支持。而 2023 年 4 月 12 日至 2024 年 1 月 17 日期间，双方均确认存在劳动关系，因有在案的缴纳社会保险记录、发放工资记录等为证，该情形符合事实，本委予以认可。申请人要求确认与被申请人 2023 年 4 月 12 日至 2024 年 1 月 17 日期间存在劳动关系的仲裁请求，合法有据，本委予以支持。

二、关于二倍工资问题。

申请人主张，其不负有签订劳动合同的职责，被申请人应支付未签订劳动合同的二倍工资差额。被申请人抗辩，申请人负有

签订劳动合同的职责，其未签订劳动合同违反其自身的职责。

本委认为，按照常理判断，申请人作为协会的专职秘书长，其实际系被申请人的行政负责人，应当对被申请人的行政管理等事务性工作负责。同时，双方确认的被申请人协会章程第四十二条规定，本会设日常办事机构秘书处，处理日常事务性工作；第四十三条规定，秘书长在理事会的领导下开展工作，行使包括主持秘书处日常工作、拟定内部管理制度等职权。可见，申请人作为被申请人的秘书长，实际应负有签订劳动合同等行政管理职责。据此，被申请人的抗辩与事实较为吻合，本委予以采信。申请人未签订劳动合同，应认定系其自身未全面、妥善履行岗位职责所致，基于公平原则，应由其承担相应的法律责任。申请人要求支付未签订劳动合同二倍工资差额的仲裁请求，理据不足，本委不予支持。

三、关于工资问题

申请人主张，对被申请人提交的拖欠工资数额计算表中实付金额、个人应付社会保险和公积金认可，对个人所得税计算过程不清楚，对税前应发工资不认可。因申请人未提供充分证据对上述计算表进行反驳，也未举证证明其主张的个人所得税金额，根据《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》第六条的规定，申请人对此应承担举证不能的不利后果，本委对该拖欠工资数额计算表予以采信。据此，按该计算表记载，申请人工作期间已领取实发工资 111017.78 元，个人应承担社会保险 4277.16 元、公积金

920 元、个人所得税 1053.96 元，经合计，被申请人已支付申请人应发工资 117268.9 元（计算公式：111017.78 元+4277.16 元+920 元+1053.96 元）。按照双方确认申请人 100000 元/年的工资标准，申请人 2022 年 10 月 18 日至 2024 年 1 月 17 日期间工作 15 个月，应得工资为 125000 元（计算公式：100000 元/年÷12 月/年×15 个月），扣减已支付的 117268.9 元，被申请人还应支付申请人工资差额 7731.1 元（计算公式：125000 元-117268.9 元）。

四、关于报销款问题。

申请人主张被申请人应支付其报销款 4044.11 元，但其对此仅提供了自行制作的报销金额明细表和报销明细作为证据，被申请人对此不予确认，而申请人也未能提供其他有效证据予以佐证，该证据不足以证实其主张，本委对此不予采信。据此，申请人要求支付报销款的仲裁请求，因证据不足，本委不予支持。

五、关于加班工资问题。

《中华人民共和国劳动法》第四十七条规定，用人单位可以根据本单位的生产经营特点和经济效益，依法自主确定本单位的工资分配方式和工资水平，本案中，被申请人确定工作标准和工资支付等事项，属于用人单位工资分配自主权范畴。申请人未举证证实每月领取工资后对工作日和休息日加班工资等项目提出异议，说明申请人已了解被申请人工资发放标准和形式，可以认定申请人对工资发放标准和形式进行了实际认可，是其真实的意思

表示，应视为双方以实际履行的行为对劳动者每月工资进行了实际约定，即发放的工资总额包括了正常工作时间的工资和加班时间的加班工资。同时，申请人所在的工作岗位为秘书长，无需打卡考勤，其工作具备一定的灵活性，被申请人发放的工资水平与申请人所在行业整体工资水平相当，其收入符合该行业正常收入水平。考虑到申请人所在行业和工作岗位的整体工资水平和行规惯例，即便申请人存在标准工作时间以外加班工作的情况，根据公平原则，也应认定其所领取的工资总额中已包含了相应的加班报酬，不应再另行计算加班工资。据此，申请人要求支付工作日加班工资和休息日加班工资的仲裁请求，缺乏事实和法律依据，本委不予支持。

六、关于解除劳动关系问题。

申请人主张，被申请人违法解除劳动关系应支付赔偿金，但对此未能提供有效证据证实，其主张缺乏证据，不足以成立。被申请人抗辩，申请人其系自身原因离职，但对此也未提供有效证据证实，其抗辩理由缺乏依据，本委亦不予采信。鉴于双方的主张和抗辩均缺乏证据，双方又都确认于2024年1月17日解除劳动关系，本委对此视为本案系由被申请人提出且经与申请人协商一致解除劳动关系。被申请人应按照《中华人民共和国劳动合同法》第四十六条、第四十七条的规定，支付申请人解除劳动合同的经济补偿金，但无需支付违法解除劳动关系的赔偿金。因申请人自2022年10月18日已入职工作，基于公平原则，应将申请人

在被申请人筹备成立期间的工作时间合并计算工作年限，即计算经济补偿工作年限期间为 2022 年 10 月 18 日至 2024 年 1 月 17 日。申请人工资标准为 100000 元/年，其离职前 12 个月平均工资标准应为 8333.33 元/月(计算公式:100000 元/年÷12 个月/年)。经核算，被申请人应支付申请人解除劳动关系经济补偿金 12500 元(计算公式:8333.33 元/月×1.5 个月)。

裁决结果

本案经调解无效。根据《中华人民共和国劳动法》第四十七条、《中华人民共和国劳动合同法》第四十六条、第四十七条、《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》第六条、第五十条、《关于确立劳动关系有关事项的通知》(劳社部发[2005]12 号)第一条之规定，裁决如下：

一、确认申请人与被申请人 2023 年 4 月 12 日至 2024 年 1 月 17 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 2022 年 10 月 18 日至 2024 年 1 月 17 日期间工资差额 7731.1 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解除劳动关系经济补偿金 12500 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。

（本页无正文）

仲 裁 员：杨 华 锋

二〇二四年五月七日

书 记 员：徐 敏