

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〕4617号

申请人：杨飞，男，土家族，1978年9月4日出生，住址：贵州省沿河土家族自治县。

委托代理人：邓羲，男，广东汇迅律师事务所律师。

第一被申请人：广州筑宁建筑劳务有限公司，住所：广州市越秀区。

法定代表人：蔡旭东。

委托代理人：谢盛雄，男，广东瀛真律师事务所律师。

委托代理人：李俊梳，男，广东瀛真律师事务所律师。

第二被申请人：广州协安建设工程有限公司，住所：广州市越秀区。

法定代表人：刘喆。

案由：解除、终止劳动关系；社会保险待遇。

申请人杨飞诉第一被申请人广州筑宁建筑劳务有限公司、第二被申请人广州协安建设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。申请人委托代理人邓羲，第一被申请人委托代理人谢盛雄参加了庭审。第二被申请人经依法通知后无正当理由未到庭，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、请依法裁决被申请人一向申请人

支付九级伤残各项赔偿共 256500 元【一次性伤残补助金 121500 元、一次性医疗补助金 27000 元、一次性伤残就业补助金 108000 元】（当庭明确该项仲裁请求为：第一被申请人向申请人支付一次性伤残补助金 121500 元、一次性医疗补助金 27000 元、一次性伤残就业补助金 108000 元）；二、裁决被申请人一向申请人支付停工留薪期工资 53550 元（2023 年 02 月 11 日至 2023 年 06 月 10 日，以日工资 450 元计算）（当庭明确该项仲裁请求为：第一被申请人向申请人支付 2023 年 2 月 11 日至 2023 年 6 月 10 日停工留薪期期间工资 53550 元）；三、请求裁决被申请人向申请人支付 2023 年 1 月 1 日至 2 月 11 日的工资 18900 元（当庭明确该项仲裁请求为：第一被申请人向申请人支付 2023 年 1 月 1 日至 2023 年 2 月 11 日的工资 18900 元）；四、请求裁决被申请人向申请人支付劳动能力鉴定费 390 元（当庭明确该项仲裁请求为：第一被申请人向申请人支付劳动能力鉴定费 390 元）；五、请求裁决确认申请人与被申请人于 2023 年 6 月 10 日解除劳动关系（当庭明确该项仲裁请求为：请求确认第一被申请人与申请人于 2023 年 6 月 10 日解除劳动关系）；六、请求裁决被申请人二与对前述一至四项赔偿承担连带责任（当庭明确该项仲裁请求为：第二被申请人对前述一至四项仲裁请求金额承担连带责任）。

本案相关情况

申请人与第一被申请人无争议事项及本委查明情况：

一、申请人入职情况：申请人 2022 年 10 月 24 日由黄周招聘

入职。

二、工作地点：天河区黄埔大道中与科兴路口交叉南 340 米广东南粤银行金融大厦施工工地。

三、劳动合同情况：申请人与第一被申请人签订劳动合同。

四、工资发放情况：第二被申请人每月下旬通过银行转账形式发放上个月工资。

五、工作时间以及考勤情况：工作时间不固定，根据工程项目需求工作。需要考勤，申请人 2022 年 10 月至 2023 年 1 月的考勤情况与第一被申请人提交的考勤月报一致。

六、申请人受伤日期：2023 年 2 月 11 日。

七、工伤认定以及劳动能力鉴定情况：广州市天河区人力资源和社会保障局 2023 年 9 月 22 日作出《认定工伤决定书》（编号：〔2023〕355156 号）认定申请人受到的事故伤害为工伤。广州市劳动能力鉴定委员会 2023 年 12 月 13 日作出《初次鉴定（确认）结论书》（编号：〔2023〕232369 号），认定申请人的劳动功能障碍等级为玖级，生活自理障碍等级为未达级，确认停工留薪期为 2023 年 2 月 11 日至 2023 年 6 月 10 日。

八、社会保险情况：被申请人没有为申请人参加工伤保险或建筑项目工伤保险。

九、申请劳动仲裁时间：2024 年 1 月 17 日。

双方有争议的事项及本委认定情况如下：

一、第二被申请人无正当理由未到庭，根据《中华人民共和

国劳动争议调解仲裁法》第三十六条第二款规定，本委依法缺席裁决。

二、关于劳动关系问题。本委认为，根据《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》第六条规定，发生劳动争议，当事人对自己提出的主张，有责任提供证据。本案中，首先，第一被申请人主张与申请人是劳务关系，但其确认与申请人有签订劳动合同，且其提交的证据考勤月报抬头有“广州筑宁建筑劳务有限公司……考勤月报”，其庭审中亦确认与第二被申请人签订工资代发协议约定由第二被申请人代发工资，且《工伤认定决定书》亦认定申请人的用人单位为广州筑宁建筑劳务有限公司，因此，本委对第一被申请人关于双方是劳务关系的主张不予采信。其次，申请人与第一被申请人均确认申请人受伤后未再回去工作，第一被申请人作为用人单位，负有用工管理职能，鉴于本案第一被申请人未向本委提供充分证据证明本案劳动关系的实际解除情形，根据《劳动人事争议仲裁办案规则》第十四条的规定，依照公平原则，综合当事人举证能力和本案实际情况，本委依法合理确认申请人与第一被申请人之间的劳动关系于申请人停工留薪期满之次日（即2023年6月11日）解除，因此，本委对申请人要求确认与第一被申请人的劳动关系于2023年6月10日解除的仲裁请求不予支持。

三、关于2023年1月1日至2023年2月11日的工资问题。根据《广东省工资支付条例》第四十八条规定，因工资支付发生

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。用人单位和劳动者都不能对工资数额举证的，由劳动争议仲裁委员会或者人民法院参照本单位同岗位的平均工资或者当地在岗职工平均工资水平，按照有利于劳动者的原则计算确定。本案中，申请人确认第一被申请人提交的证据考勤月报、工资明细表、转账电子回单、微信转账凭证等证据的真实性，本委对此予以确认。申请人主张2023年2月份出勤11天，但其并未提交证据予以佐证，本委对其主张不予采信；第一被申请人主张申请人2023年2月份出勤8天，亦已支付申请人2023年2月份工资2700元，申请人确认收到该笔2700元转账，未有证据证明申请人有对工资支付情况提出过异议，第一被申请人提交的证据亦可佐证申请人在职期间的工资支付情况，因此，本委依法采信第一被申请人的主张。综上，申请人要求第一被申请人支付2023年1月1日至2023年2月11日期间的工资缺乏依据，本委不予支持。

四、关于受伤前月平均工资问题。本委认为，依据双方提交的证据以及庭审调查情况，结合前述本委关于工资的认定情况，经核算，申请人受伤前的月平均工资（2022年11月至2023年1月）为10620元/月〔计算公式：（9000元+17550元+5310元）÷3个月〕。

五、关于一次性伤残补助金、一次性工伤医疗补助金、一次性伤残就业补助金问题。本委认为，广州市劳动能力鉴定委员会在2023年12月13日作出的《初次鉴定（确认）结论书》（编号：〔2023〕232369号）中已认定申请人的劳动功能障碍程度为玖级，且前述本委认定双方劳动关系已经解除，则根据《广东省工伤保险条例》第三十二条的规定，申请人应享受一次性伤残补助金、一次性工伤医疗补助金和一次性伤残就业补助金待遇。而本案第一被申请人未为申请人参加工伤保险或建筑项目工伤保险，则根据《广东省工伤保险条例》第三十三条和第六十四条的规定，本委结合申请人受工伤前的月平均工资10620元/月进行计算，第一被申请人应支付申请人一次性伤残补助金95580元（计算公式：10620元/月×9个月）、一次性工伤医疗补助金21240元（计算公式：10620元/月×2个月）、一次性伤残就业补助金84960元（计算公式：10620元/月×8个月）。

六、关于停工留薪期工资问题。本委认为，广州市劳动能力鉴定委员会2023年12月13日作出的《初次鉴定（确认）结论书》（编号：〔2023〕232369号）确认申请人停工留薪期为2023年2月11日至2023年6月10日，则根据《广东省工伤保险条例》第二十五条、第六十四条的规定，本委依法结合申请人受工伤前的月平均工资10620元/月计算其停工留薪期工资。而申请人与第一被申请人均确认工资已支付至2023年2月11日，因此，经核算，第一被申请人应支付申请人2023年2月12日至2023年6月10

日期间的停工留薪期工资 41137.24 元（计算公式：10620 元/月 ÷ 21.75 天/月 × 12 天 + 10620 元/月 × 3 个月 + 10620 元/月 ÷ 21.75 天/月 × 7 天）。

七、关于劳动能力鉴定费问题。本委认为，第一被申请人未为申请人参加工伤保险或建筑项目工伤保险，则根据《广东省工伤保险条例》第四十一条、第四十七条的规定，申请人要求第一被申请人支付劳动能力鉴定费 390 元的仲裁请求，于法有据，本委予以支持。

八、关于承担连带责任问题。前述本委认定申请人系与第一被申请人建立劳动关系，申请人主张两被申请人存在混同用工、共同管理的情形，但其证据不足以证明其主张，本委对其主张不予采信，因此，申请人要求第二被申请人承担连带支付责任的仲裁请求缺乏依据，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》第六条、第三十六条第二款、第五十条，《劳动人事争议仲裁办案规则》第十四条，《广东省工资支付条例》第四十八条，《广东省工伤保险条例》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、第六十四条之规定，仲裁裁决如下：

一、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伤残补助金 95580 元、一次性工伤医疗补助金 21240 元，一次性伤残就业补助金 84960 元；

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 2023 年 2 月 12 日至 2023 年 6 月 10 日期间停工留薪期工资 41137.24 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劳动能力鉴定费 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：黄 鸿 图

二〇二四年三月二十九日

书 记 员：何 飘 飘