

# 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〕7189 号

申请人：陈少军，男，汉族，1983 年 10 月 12 日出生，住址：贵州省赫章县。

委托代理人：毕锦荣，男，广东仁礼律师事务所律师。

被申请人：万楹物业管理（广东）有限公司，住所：广州市天河区。

法定代表人：邓亭。

委托代理人：孙乐萍，女，该公司员工。

委托代理人：唐小莉，女，该公司员工。

案由：劳动报酬、社会保险、确认劳动关系、解除劳动合同、其他。

申请人陈少军诉被申请人万楹物业管理（广东）有限公司劳动争议一案，本委依法受理并进行开庭审理，申请人委托代理人毕锦荣、被申请人委托代理人孙乐萍参加了庭审。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 2009 年 6 月 1 日至 2024 年 2 月 29 日期间存在劳动关系；二、被申请人支付违法解除劳动合同赔偿金 57904.8 元；三、被申请人支付 2023

年9月1日至2024年2月29日医疗期工资差额2707.13元；四、被申请人支付2023年1月1日至2023年12月31日未休年假工资2662.3元；五、被申请人向申请人支付医疗补助费40000元。

#### 本案相关情况

双方无争议事项及本委查明情况：

一、工作岗位：保安。

二、劳动合同签订情况：双方签订有书面劳动合同。

三、工资情况：基本工资2300元/月，加班工资以基本工资为基数进行计算。被申请人支付工资提供有工资条。

四、最后工作日：2024年2月29日。

五、社会保险缴纳情况：被申请人为申请人缴纳了2009年6月至2024年2月期间社会保险。

六、申请劳动仲裁日期：2024年3月20日。

七、劳动关系情况：被申请人2024年2月29日解除了双方劳动关系。

双方有争议事项及本委认定情况：

一、关于入职日期问题。本案中，按照被申请人提供的经申请人确认的有申请人署名的证据《协议书之二》（其中载明截止2019年6月30日，申请人与被申请人双方协商一致确认，申请人可主张的经济补偿金39280元；申请人确认，抵减后，申请人可主张的经济补偿金共计33166.52元；申请人与被申请人双方同意本协议签订之日起，双方经协商一致解除劳动关系；双方之间

的劳动关系解除后，双方之间的权利义务已经全部结清，不再存在其他任何劳动争议；申请人如需与被申请人重新建立劳动关系，须经被申请人批准后，双方重新签订劳动合同，工龄从重新建立劳动关系之日起计算；申请人署名日期为2019年6月28日）所载内容，可知双方劳动关系于2019年6月30日协商一致解除和申请人工龄从重新建立劳动关系之日起计算。故本委采信被申请人主张申请人2019年7月1日重新入职被申请人处。

二、关于2009年6月1日至2024年2月29日期间劳动关系问题。本案中，鉴于被申请人为申请人缴纳了2009年6月至2024年2月期间社会保险，故本委确认申请人与被申请人2009年6月1日至2024年2月29日期间存在劳动关系。

三、关于2023年9月1日至2024年2月29日医疗期工资差额问题。《广东省工资支付条例》第二十四条规定，用人单位支付的病伤假期工资不得低于当地最低工资标准的百分之八十。本案中，双方确认被申请人已转账支付申请人工资：2023年9月718.06元、2023年10月765.09元、2023年11月908.55元、2023年12月500.13元、2024年1月693.66元、2024年2月844.5元。申请人主张每月个人缴纳部分金额：社会保险422.74元、失业保险4.6元、医疗保险和生育保险合并113.48元、公积金115元。因被申请人未提供相关证据证实申请人每月代扣代缴项目的金额，而上述项目与工资支付相关，根据《广东省工资支付条例》第四十八条关于因工资支付发生争议，用人单位负有举

证责任的规定，被申请人对此应承担举证不能的不利后果，故本委采信申请人主张的其每月个人缴纳部分金额：社会保险 422.74 元、失业保险 4.6 元、医疗保险和生育保险合并 113.48 元、公积金 115 元。鉴于申请人 2023 年 9 月 1 日至 2024 年 2 月 29 日期间休病假，根据上述规定，经核算，被申请人应支付申请人 2023 年 9 月 1 日至 2024 年 2 月 29 日病假工资差额为 2675.09 元[计算公式： $(2300 \text{ 元/月} \times 80\% - 422.74 \text{ 元/月} - 4.6 \text{ 元/月} - 113.48 \text{ 元/月} - 115 \text{ 元/月}) \times 6 \text{ 个月} - 718.06 \text{ 元} - 765.09 \text{ 元} - 908.55 \text{ 元} - 500.13 \text{ 元} - 693.66 \text{ 元} - 844.5 \text{ 元}$ ]。

四、关于 2023 年 1 月 1 日至 2023 年 12 月 31 日未休年假工资问题。《职工带薪年休假条例》第四条规定，累计工作满 10 年不满 20 年的职工，请病假累计 3 个月以上的，不享受当年的年休假。本案中，申请人主张其 2023 年 7 月 14 日至 2024 年 1 月 31 日期间休病假，根据上述规定，申请人 2023 年不享受年休假，申请人上述请求缺乏法律依据，本委依法不予支持。

五、关于违法解除劳动合同赔偿金 57904.8 元问题。

申请人主张，被申请人系违法解除劳动合同关系。

被申请人主张，申请人医疗期结束前已与申请人沟通劳动合同履行意向，申请人表示无法从事保安工作，也无法从事其他工作，基于公司项目现场用人情况，其于 2024 年 1 月 29 日以微信书面方式提前 30 天通过通知申请人于 2024 年 2 月 29 日解除劳动合同，其不属于违法解除劳动合同。

本委认为,《最高人民法院关于审理劳动争议案件适用法律问题的解释(一)》(法释〔2020〕26号)第四十四条规定,因用人单位作出的开除、除名、辞退、解除劳动合同、减少劳动报酬、计算劳动者工作年限等决定而发生的劳动争议,用人单位负举证责任。被申请人未提供解除劳动关系通知书等证据以证实其作出解除劳动关系的具体原因,参照上述规定,被申请人应承担举证不能的不利后果,故本委认定被申请人解除劳动关系属违法。被申请人应按照《中华人民共和国劳动合同法》第四十七条、第八十七条的规定支付申请人违法解除劳动合同赔偿金。因被申请人未提供工资清单等证据以证实申请人工资实际情形,故本委采信申请人主张其2023年3月至2023年8月实发工资为:5356.84元、5818.43元、5818.43元、6109.43元、4149.68元、5659.74元。结合前文认定的申请人每月个人缴纳部分金额:社会保险422.74元、失业保险4.6元、医疗保险和生育保险合并113.48元、公积金115元和2023年9月至2024年2月期间病假工资核算,申请人解除劳动关系前十二个月平均应发工资为3990.62元/月[计算公式:(5356.84元+5818.43元+5818.43元+6109.43元+4149.68元+5659.74元+(422.74元+4.6元+113.48元+115元)/月×6个月+2300元/月×6个月×80%)÷12个月]。结合申请人工作年限(2019年7月1日至2024年2月29日),经核算,被申请人应支付申请人违法解除劳动合同赔偿金39906.2元(计算公式:3990.62元/月×5个月×2倍)。

六、关于医疗补助费问题。本案中，申请人虽主张被申请人应支付其医疗补助费，但其未提供经劳动能力鉴定委员会鉴定为完全丧失劳动能力或大部分丧失劳动能力的鉴定结论，故申请人上述请求缺乏法律依据，本委依法不予支持。

### 裁决结果

本案经调解无效。依照《中华人民共和国劳动合同法》第四十七条、第八十七条、《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》第五十条、《职工带薪年休假条例》第四条、《广东省工资支付条例》第二十四条、第四十八条之规定，参照《最高人民法院关于审理劳动争议案件适用法律问题的解释（一）》（法释〔2020〕26号）第四十四条之规定，裁决如下：

一、确认申请人与被申请人 2009 年 6 月 1 日至 2024 年 2 月 29 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违法解除劳动合同赔偿金 39906.2 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 2023 年 9 月 1 日至 2024 年 2 月 29 日病假工资差额 2675.09 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：罗 崇

二〇二四年五月三十日

书 记 员：胡 培 培