

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〕6856号

申请人：杨宋，男，汉族，1982年3月11日出生，住址：江苏省睢宁县。

委托代理人：韦冬叶，女，广东国穗律师事务所律师。

被申请人：湖南安隆建筑工程有限公司，住所：长沙市雨花区。

法定代表人：李珉吕。

案由：工伤保险。

申请人杨宋诉被申请人湖南安隆建筑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，申请人委托代理人韦冬叶参加了庭审，被申请人经依法通知后无正当理由未到庭，本委依法对其作缺席审理。本案现已审理终结。

申请人杨宋的仲裁请求为：一、要求被申请人支付申请人一次性伤残补助金88858元；二、要求被申请人支付申请人一次性工伤医疗补助金12694元；三、要求被申请人支付申请人一次性伤残就业补助金50776元；四、要求被申请人支付申请人2023年6月29日至2023年10月28日期间的停工留薪期工资50776元；五、要求被申请人支付申请人2023年6月13日至2023年10月

29 日未订立书面劳动合同二倍工资差额 44501.95 元;六、要求被申请人支付申请人解除劳动关系经济补偿金 6347 元。

本案相关情况

申请人庭审中主张的事项:

一、入职情况: 申请人曾看到网上被申请人招聘信息后, 其与张桂平及其他案外人等 4 人前往广州市番禺区化龙镇海灏生物科技总一期项目工地上应聘, 申请人于 2023 年 6 月 13 日入职被申请人。

二、工作岗位: 板墙安装工人。

三、签订劳动合同情况: 申、被未曾签订过劳动合同。

四、工资标准及发放情况: 申请人工资分别为包工和时工, 申请人在职期间既做了包工也做了时工, 包工的工资标准为 28 元/平方米, 时工的工资标准为 400 元/天。申、被双方没有约定如何发放工资。被申请人已支付申请人工资至 2023 年 6 月 29 日, 但目前申请人只收到受伤前工资 500 元, 其余工资尚未结清。

五、工作时间及考勤情况: 上午 6:30-12:00, 下午 13:00-18:00。申请人在职期间为人脸识别考勤。

六、离职情况: 申请人离职时间为其停工留薪期满次日即 2023 年 10 月 29 日, 其主张离职理由为被申请人提出双方协商一致解除。

七、最后工作日: 2023 年 6 月 29 日。

八、受伤情况及鉴定情况：申请人于 2023 年 6 月 29 日受伤，并于受伤当日前往广州市番禺区化龙医院治疗。2023 年 9 月 19 日经广州市番禺区人力资源和社会保障局认定为工伤，2023 年 11 月 14 日经广州市劳动能力鉴定委员会鉴定为拾级，停工留薪期为 2023 年 6 月 29 日至 2023 年 10 月 28 日。

九、参保情况：被申请人未为申请人缴纳社会保险。

十、受伤前以及离职前月平均工资：申请人无法核算其受伤前以及离职前月平均工资，因此按照社平工资计算申请人的工伤待遇。

十一、广州市 2022 年度职工月平均工资：即广州市 2022 年度城镇非私营单位在岗职工月平均工资，数额为 12694 元。

十二、建筑项目工伤保险：经本委另查，申请人已参加建筑项目工伤保险。

本委查明情况：

一、申请仲裁日期：2024 年 3 月 14 日。

二、申请人提供证据情况：1. 认定工伤决定书（复印件）；2. 初次鉴定（确认）结论书（原件）；3. 南沙第一人民医院病历材料（复印件）；当庭补充证据：4. 工资结算单（打印件）。

三、被申请人应诉情况：未答辩，亦未提供证据与质证意见。

本委认定情况：

一、关于缺席审理问题。被申请人无正当理由拒不到庭，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，本委依法缺席裁决。

二、关于劳动关系问题。本委认为，首先，用人单位与个人之间建立劳动关系的标准是劳动者按用人单位的要求履行劳动义务，其付出的劳动是单位业务的组成部分，并由单位支付相应的劳动报酬，同时劳动者必须接受用人单位的管理、约束，双方之间存在长期、较稳定的身份隶属关系。申请人提交证据中未能显示申请人2023年6月13日至2023年6月29日期间与被申请人形成管理与被申请人被管理的行政隶属关系。其次，根据《中华人民共和国劳动合同法》第七条规定，用人单位自用工之日起即与劳动者建立劳动关系。因此劳动者为用人单位提供劳动是双方建立劳动关系的前提条件。申请人提交了认定工伤决定书、初次鉴定（确认）结论书、南沙第一人民医院病历材料、工资结算单等证据，但上述证据不能直接证明申请人与被申请人产生了劳动合同关系，申请人也没有证据证明申请人为被申请人提供了劳动，本委对申请人主张其与被申请人双方存在劳动关系，不予采信。再次，本案中的工伤认定书，则属于劳动保障行政部门根据《广东省工伤保险条例》，要求被申请人板墙安装时承担相关工伤保险责任时出具的文书，不能据此认定本案当事人双方存在劳动关系。综上所述，通过对本案各证据与案件事实的关联程度、各证据之间的联系等方面综合审查判断，本委认为，当事人双方

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）第一条的规定，申、被双方不存在劳动关系，故申请人主张支付未订立书面劳动合同二倍工资差额、解除劳动关系经济补偿金的仲裁请求，缺乏事实和法律依据，本委依法不予支持。

三、关于受伤前的月平均工资问题。本委认为，按申请人主张的工资结算模式，申请人主张的工资已得情况及其提供的相关证据，并不能完全反映申请人的工资情况，也与申请人所在岗位板墙安装工人的一般工资水平存在较大差异。由上，本案申请人受伤前的月平均工资并不明确，故申请人根据《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）第四条的规定，按照广州市2022年度职工月平均工资12694元确定其的相关工伤待遇计发基数，并无不妥，本委予以采纳。

四、关于一次性伤残补助金、一次性工伤医疗补助金问题。申请人已参加建筑项目工伤保险，应由工伤保险基金支付上述两项请求，根据《广东省工伤保险条例》第三十二条、《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)第四条的规定,申请人要求被申请人支付一次性伤残补助金、一次性工伤医疗补助金,缺乏事实和法律依据,本委不予支持。

五、一次性伤残就业补助金问题。本委认为,按工伤认定、工伤伤残等级鉴定、受伤前的月平均工资认定、工伤待遇责任承担主体认定等情况,根据《广东省工伤保险条例》第三十二条、第三十三条、第六十四条的规定,被申请人应支付申请人一次性伤残就业补助金 50776 元(计算公式:12694 元/月×4 个月)。

六、关于停工留薪期工资问题。本委认为,依据工伤认定、停工留薪期确认、工伤待遇计发基数认定等情况,根据《广东省工伤保险条例》第二十五条的规定,被申请人应支付申请人 2023 年 6 月 29 日至 2023 年 10 月 28 日的停工留薪期工资 50776 元(计算公式:12694 元/月×4 个月)。

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、第三十三条、第六十四条、《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、《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)第四条之规定,裁

决如下:

一、本裁决生效之日起三日内,被申请人一次性支付申请人一次性伤残就业补助金 50776 元;

二、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6月29日至2023年10月28日期间停工留薪期工资 50776 元;

三、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,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: 罗 平 升

二〇二四年六月十二日

书 记 员: 李 惠 美