

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〕3932号

申请人：瞿忠诚，男，汉族，1965年10月1日出生，住址：湖南省安化县。

委托代理人：刘伟一，女，广东君信经纶君厚（黄埔）律师事务所律师。

被申请人：福建玖泰正华建筑工程有限公司，住所：福建省福州市仓山区。

法定代表人：陈杰。

委托代理人：韩慧，女，山东克维律师事务所律师。

案由：确认劳动关系、劳动报酬、解除劳动合同、社会保险争议等。

申请人瞿忠诚诉被申请人福建玖泰正华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，申请人委托代理人刘伟一、被申请人委托代理人韩慧参加了庭审。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2023年2月28日至2023年8月31日期间存在劳动关系；二、被申请人向申请人支付2023年2月28日工资285.71元（8000元÷28天

×1 天); 三、被申请人向申请人支付 2023 年 3 月 1 日至 2023 年 4 月 30 日停工留薪期工资 16000 元 (8000 元/月×2 个月); 四、被申请人向申请人支付 2023 年 5 月 1 日至 2023 年 8 月 31 日期间的工资 32000 元 (8000 元/月×4 个月); 五、被申请人向申请人支付住院伙食补助费 300 元 (50 元/天×6 天); 六、被申请人向申请人支付一次性伤残补助金 56000 元 (8000 元/月×7 个月); 七、被申请人向申请人支付一次性工伤医疗补助金 8000 元 (8000 元/月×1 个月); 八、被申请人向申请人支付一次性伤残就业补助金 32000 元 (8000 元/月×4 个月); 九、被申请人向申请人支付违法解除劳动关系赔偿金 16000 元 (8000 元/月×1 个月×2 倍)。2024 年 2 月 17 日申请人增加仲裁请求: 十、被申请人向申请人支付 2023 年 3 月 1 日至 2023 年 3 月 7 日期间住院 6 天的护理费 900 元 (150 元/天×6 天)。

本案相关案情

双方无争议事项及本委查明情况:

一、劳动合同: 申、被双方已签订 2023 年 2 月 27 日至完成工作任务止的劳动合同。

二、工伤情况: 申请人于 2023 年 3 月 1 日在项目施工现场受伤, 广州市海珠区人力资源和社会保障局 2023 年 9 月 13 日出具《认定工伤决定书》(穗海人社工伤〔2023〕328746 号) 认定申请人 2023 年 3 月 1 日受伤为工伤, 用人单位为被申请人; 广州市劳动能力鉴定委员会 2023 年 9 月 27 日出具的《初次鉴定(确

认) 结论书》(编号:〔2023〕178521 号) 鉴定申请人 2023 年 3 月 1 日受伤劳动功能障碍等级拾级, 停工留薪期为 2023 年 3 月 1 日至 2023 年 4 月 30 日, 用人单位为被申请人。

三、伤后出勤情况: 2023 年 5 月 1 日申请人返回项目工作。

四、工资支付情况: 被申请人已通过项目农民工工资专用账户向申请人转账支付 4 次工资: 2023 年 6 月 20 日 4520 元、2023 年 7 月 26 日 2000 元、2023 年 8 月 28 日 5000 元、2023 年 9 月 27 日 5000 元。

五、工伤保险: 被申请人未为申请人参加工伤保险。

六、住院期间及护理情况: 2023 年 3 月 1 日至 3 月 7 日申请人工伤住院, 期间被申请人未派人护理, 未支付护理费。

七、其他情况: 江苏省江建集团有限公司已为申请人所在工程项目“广州市海珠区琶洲东项目全标段工程土建及水电安装工程施工总承包合同”向中国平安财产保险股份有限公司投保安全生产责任险, 申请人 2023 年 3 月 1 日受伤后, 平安保险已根据该保单赔付 62220 元, 申请人已收到该笔保险理赔款。

八、申请仲裁日期: 2023 年 12 月 22 日。

双方有争议事项及本委认定情况:

一、关于劳动关系问题。首先, 关于入职时间, 申请人主张 2023 年 2 月 28 日入职但未提供证据证明, 本委根据劳动合同期限采信被申请人主张, 确认申请人入职时间为 2023 年 2 月 27 日。其次, 关于最后工作日, 申请人主张最后工作至 2023 年 8 月 31

日，被申请人主张申请人最后工作至 2023 年 7 月 30 日，双方均未提交证据证明。本委认为，被申请人作为用人单位对申请人进行日常用工管理，其理应掌握申请人的考勤记录，但其未向本委提供证据证明申请人的出勤情况，根据《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》第六条规定，应承担举证不能的不利后果，据此本委采信申请人主张，确认申请人最后工作至 2023 年 8 月 31 日。综上，结合申、被双方的劳动合同、工资支付情况及工伤认定情况，申请人要求确认 2023 年 2 月 28 日至 2023 年 8 月 31 日期间存在劳动关系，理据充分，本委予以支持。

二、关于工资标准问题。申请人主张与带班领导口头约定工资标准为 8000 元/月，但未提供证据证明，本委不予采信。被申请人主张劳动合同约定工资 200 元/天，申请人月均工资 6000 元，但根据被申请人关于已足额支付申请人 2023 年 2 月 28 日至 3 月 1 日、2023 年 5 月至 7 月工资的主张折算其实际支付的工资，折算后的工资标准与其劳动合同约定不一致，结合建筑施工行业工人工资的实际情况，本委对被申请人主张不予采信。本委酌情以广州市 2023 年建筑业建筑安装施工人员市场工资价位 50%分位值 84712 元/年认定申请人月工资标准为 7059.33 元。

三、关于工伤保险待遇承担问题。根据《广东省工伤保险条例》第五十五条规定，用人单位依照本条例规定应当参加工伤保险而未参加或者未按时缴纳工伤保险费，职工发生工伤的，由该用人单位按照本条例规定的工伤保险待遇项目和标准向职工支付

费用。本案被申请人未依法为申请人缴纳工伤保险，故其应按照《广东省工伤保险条例》规定的项目和标准向申请人支付工伤保险待遇。被申请人主张平安保险已赔付的 62220 元中包含 12220 元医疗费和 50000 元伤残赔偿金，被申请人已垫付申请人的医疗费，所以要求保险理赔的 12220 元应抵扣申请人停工留薪期工资，而 50000 元伤残赔偿金应抵扣一次性伤残补助金。本委认为，安全生产责任险属于商业保险与工伤保险二者性质及范围均不同，另本案中安全生产责任险投保人系案外人江苏省江建集团有限公司，被申请人要求以商业保险理赔款项抵扣工伤保险待遇项目，无事实和法律依据，本委不予采纳。

四、关于工资问题。申请人 2023 年 2 月 28 日、2023 年 5 月 1 日至 2023 年 8 月 31 日期间正常出勤，被申请人应依法支付其该期间工资；2023 年 3 月 1 日至 2023 年 4 月 30 日期间经鉴定为停工留薪期，根据《广东省工伤保险条例》第二十五条规定，被申请人应按申请人原工资标准支付该期间工资。故扣减已支付工资，被申请人应向申请人支付 2023 年 2 月 28 日至 2023 年 8 月 31 日期间工资差额 26160.55 元(计算公式： $7059.33 \text{ 元/月} \div 21.75 \text{ 天/月} \times 1 \text{ 天} + 7059.33 \text{ 元/月} \times 6 \text{ 个月} - 4520 \text{ 元} - 2000 \text{ 元} - 5000 \text{ 元} - 5000 \text{ 元}$)。

五、关于解除劳动关系问题。申请人主张被申请人于 2023 年 8 月 31 日通知申请人回家等安排，之后未再安排工作，被申请人主张申请人自动离职。本委认为，被申请人作为用人单位，对

劳动者进行用工管理既是其权利亦是其义务，现双方均确认劳动关系已解除，但均未提供证据证明解除原因，根据《劳动人事争议仲裁办案规则》第十四条规定，根据公平原则和诚实信用原则，综合申、被双方的举证能力，本委酌情认定申、被双方劳动关系是由被申请人提出，双方协商一致解除。申请人要求被申请人支付违法解除劳动关系赔偿金，无事实和法律依据，本委不予支持。根据《中华人民共和国劳动合同法》第四十六条、第四十七条规定，经核算，被申请人应向申请人支付解除劳动关系经济补偿金7059.33元（计算公式：7059.33元/月×1个月）。

六、关于住院伙食补助费问题。根据《广东省工伤保险条例》第二十四条规定，职工住院治疗工伤、康复的伙食补助费，由工伤保险基金按照省人民政府规定的标准支付。申请人要求被申请人支付2023年3月1日至3月7日期间住院伙食补助费300元，符合《广东省工伤保险基金省级统筹实施方案》规定标准，本委予以支持。

七、关于护理费问题。根据《广东省工伤保险条例》第二十五条规定，工伤职工在停工留薪期间生活不能自理需要护理的，由所在单位负责。所在单位未派人护理的，应当参照当地护工从事同等级别护理的劳务报酬标准向工伤职工支付护理费。被申请人确认2023年3月1日至3月7日申请人受伤住院治疗期间未派人护理，也未支付护理费，申请人要求被申请人支付该期间护理费900元，理据充分，本委予以支持。

八、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。根据《广东省工伤保险条例》第三十二条规定，职工因工致残被鉴定为十级伤残的，由工伤保险基金支付一次性伤残补助金，标准为七个月的本人工资；职工依法与用人单位解除劳动关系的，由工伤保险基金支付一次性工伤医疗补助金，由用人单位支付一次性伤残就业补助金，终结工伤保险关系；十级伤残一次性工伤医疗补助金标准为一个月的本人工资、一次性伤残就业补助金标准为四个月的本人工资。故经核算，被申请人应向申请人支付一次性伤残补助金 49415.31 元（计算公式：7059.33 元/月 × 7 个月）、一次性工伤医疗补助金 7059.33 元（计算公式：7059.33 元/月 × 1 个月）、一次性伤残就业补助金 28237.32 元（计算公式：7059.33 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》第四十六条、第四十七条，《广东省工伤保险条例》第二十四条、第二十五条、第三十二条、第五十五条，《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》第六条、第五十条，《劳动人事争议仲裁办案规则》第十四条之规定，裁决如下：

一、确认申请人与被申请人 2023 年 2 月 28 日至 2023 年 8 月 31 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 2023 年 2 月 28 日至 2023 年 8 月 31 日期间工资差额 26160.55 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 7059.33 元；

四、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 3 月 1 日至 3 月 7 日期间住院伙食补助费 300 元；

五、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 3 月 1 日至 3 月 7 日期间护理费 900 元；

六、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补助金 49415.31 元、一次性工伤医疗补助金 7059.33 元、一次性伤残就业补助金 28237.32 元；

七、驳回申请人的其他仲裁请求。

本裁决为非终局裁决。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：刘 亚 丽

二〇二四年三月二十九日

书 记 员：江 金 玲