

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〕4309 号

申请人：方亚龙，男，汉族，1997 年 10 月 11 日出生，
住址：湖南省汨罗市三江镇。

委托代理人：李亮汉，男，广东金兆律师事务所律师。

被申请人：广州新标建筑装饰工程有限公司，住所：广州市天河区。

法定代表人：刘德茂。

委托代理人：李霞萍，女，广东德约律师事务所律师。

案由：社会保险、其他争议。

申请人方亚龙诉被申请人广州新标建筑装饰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，申请人委托代理人李亮汉、被申请人法定代表人刘德茂、委托代理人李霞萍参加了庭审。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之间的劳动关系于 2023 年 10 月 31 日解除；二、被申请人向申请人支付一次性伤残补助金 228492 元、一次性伤残就业补助金 634700 元、一次性工伤医疗补助金 126940 元；2023 年 4 月 5 日至 2023 年 10 月 31 日期间停工留薪期工资 88858 元、住院护理费 6900 元、住院伙食补助费 4600 元，合计 1090490

元；三、被申请人向申请人支付劳动能力鉴定费 390 元。

本案相关情况

双方无争议事项及本委查明情况：

一、签订劳动合同情况：申请人与被申请人有签订一份书面劳动合同，约定期限为 2023 年 3 月 27 日开始至合同约定的工作内容完成后甲方确定的时间终止，月工资 4000 元/月。被申请人法定代表人确认劳动合同中法定代表人的签名，但主张系其员工张方平为了申请人保险理赔而给申请人制作的劳动合同，该劳动合同通过微信发送给申请人。申请人无法提供劳动合同原件。

二、受伤情况：申请人 2023 年 4 月 5 日在广州赛默飞世尔大湾区基地改造项目工地受伤，广州市黄埔区人力资源和社会保障局 2023 年 8 月 29 日作出《认定工伤决定书》，载明承担工伤保险责任单位为广州新标建筑装饰工程有限公司，申请人受到的事故伤害予以认定为工伤；2023 年 11 月 9 日经广州市劳动能力鉴定委员会鉴定劳动功能障碍等级为伍级，停工留薪期为 2023 年 4 月 5 日至 2023 年 10 月 31 日。申请人受伤后在南方医科大学第五附属医院住院治疗 20 天，出院后申请人回湖南长沙，后在江氏康复医院二次住院 26 天，住院期间被申请人未派人陪护或进行生活护理。

三、其他情况：被申请人未发放申请人停工留薪期期间的工资，申请人在停工留薪期满后未再回原工作岗位提供劳

动；申请人在职期间未参加工伤保险。

四、申请仲裁日期：2024 年 1 月 29 日。

双方有争议事项及本委认定情况：

一、关于被申请人申请本案中止审理问题。本案审理当日，被申请人以“已对《工伤认定决定书》提起行政诉讼”为由向本委书面申请中止案件审理。本委认为，根据《中华人民共和国行政诉讼法》第五十六条的规定，诉讼期间，不停止具体行政行为的执行。本案中，工伤认定决定书已于 2023 年 8 月 29 日作出，工伤认定决定书在作出并依法送达后即发生法律效力，不因行政诉讼而阻断效力。在行政诉讼期间，该工伤认定在工伤认定部门没有决定停止执行的情况下仍然有效。且根据《劳动人事争议仲裁办案规则》第四十七条规定，上述情形也不符合“案件处理需要等待工伤认定”的情形，故本委依法不予中止审理。

二、关于确认解除劳动关系日问题。本案当事人双方庭审时对劳动关系存在较大争议。按照《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》第六条规定，当事人对自己提出的主张，有责任提供证据。申请人主张其在案涉工地负责 ALC 墙板安装，申请人提供的劳动合同，被申请人主张系申请人因保险理赔需要向其员工张方平索要，仅通过微信发送劳动合同相片给申请人，被申请人法定代表人在申请人索赔工伤待遇才知悉该事项。被申请人当庭提供法定代表人与张方平的微信

聊天记录佐证，申请人亦无法提供劳动合同文本原件。结合申请人庭审时所述其工资与张浩约定 500 元/天，受伤后由申请人姐夫兰枫通过微信发放其受伤前的工资 2550 元，申请人未提供有效证据证实张浩及兰枫与被申请人之间的关系，申请人也未提供其他可证实劳动关系的证据。被申请人向本委提供《材料购销合同》、结算说明、电子回单、微信聊天记录等证据，拟佐证申请人系其购买 ALC 墙板的供方深圳市宝安区周佳俊门业经营部所派来安装的人员。结合上述情形，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进行综合审查判断，本委认为申请人主张与被申请人存在劳动关系的证据不充分，结合建筑行业的特殊用工情况，其基于劳动关系要求确认申请人与被申请人之间的劳动关系于 2023 年 10 月 31 日解除，本委不予支持。

三、关于申请人的工资标准问题。申请人主张其工资标准为 500 元/天，但未提供有效证据佐证，本委不予采信。申请人所提供的劳动合同无原件予以核对，被申请人也抗辩该劳动合同并非双方的真实意思表示，对此不予认可。故本委参照广州市 2023 年人力资源市场工资价位中建筑业“建筑装饰人员”工资价位中位数 52800 元/年（即 4400 元/月）予以认定申请人的工资标准。

四、关于本案工伤待遇支付问题。根据《广东省工伤保险条例》第四十一条规定，因用人单位未依法缴纳工伤保险

费，职工发生工伤事故的，由用人单位支付相关工伤保险待遇。根据广州市黄埔区人力资源和社会保障局 2023 年 8 月 29 日作出《认定工伤决定书》，本案被申请人作为承担工伤保险责任单位，申请人未缴纳社会保险，申请人发生工伤并被鉴定为伍级伤残，被申请人应承担工伤保险待遇支付责任。

五、关于 2023 年 4 月 5 日至 2023 年 10 月 31 日停工留薪期工资问题。根据《广东省工伤保险条例》第二十五条规定，职工因工伤需要暂停工作接受工伤医疗的，在停工留薪期内，原工资福利待遇不变，由所在单位按月支付。庭审时，双方确认申请人停工留薪期间未发放工资，故对申请人要求 2023 年 4 月 5 日至 2023 年 10 月 31 日停工留薪期间工资的请求，本委予以支持并核定为 30041.38 元（计算公式：4400 元/月 ÷ 21.75 天 × 18 天 + 4400 元/月 × 6 个月）。

六、关于一次性伤残补助金、一次性伤残就业补助金、一次性工伤医疗补助金问题。本案被申请人作为承担工伤保险责任单位，未为申请人参加工伤保险，申请人发生工伤并经劳动能力鉴定为劳动功能障碍程度伍级，按照《广东省工伤保险条例》第三十条、第三十一条的规定，申请人要求一次性伤残补助金、一次性伤残就业补助金、一次性工伤医疗补助金的请求，本委予以支持。按照《广东省工伤保险条例》第三十三条、第六十四条的规定，申请人的月工资标准 4400

元/月，低于 2022 年度广州市职工月平均工资的 60% (12694 元/月 \times 60%=7616.4 元/月)，故一次性伤残补助金、一次性伤残就业补助金、一次性工伤医疗补助金应以 7616.4 元/月为计算基数。经核算，被申请人应当支付申请人一次性伤残补助金 137095.2 元 (计算公式：7616.4 元/月 \times 18 个月)，一次性伤残就业补助金 380820 元 (计算公式：7616.4 元/月 \times 50 个月)，一次性工伤医疗补助金 76164 元 (计算公式：7616.4 元/月 \times 10 个月)。

七、关于住院期间护理费问题。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。鉴于被申请人未向本委提供证据证明其在申请人住院期间有派人护理或已支付护理费，故对申请人要求被申请人支付 2023 年 4 月 5 日至 2023 年 4 月 25 日在南方医科大学第五附属医院住院期间共计 20 天护理费 3000 元的请求，本委予以支持。根据《广东省工伤保险条例》第二十二条规定，工伤职工因医疗条件所限需要转院治疗的，应当由签订服务协议的医疗机构提出，经报社会保险经办机构同意；因康复条件所限需要转院康复的，应当由工伤职工、用人单位或者签订服务协议的康复机构提出，经报社会保险经办机构同意。申请人后续在湖南长沙江氏康复医院住院 26

天，但申请人未提供相关证据证实其转院治疗或康复已经报社保经办机构同意，且该医院出具的入院及出院记录均未提及护理事项。故对申请人主张在湖南长沙江氏康复医院住院26天的护理费3900元，本委不予支持。

八、关于住院期间的伙食补助费问题。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。因用人单位未依法缴纳工伤保险费，职工发生工伤事故的，由用人单位支付相关工伤保险待遇，故对申请人主张在南方医科大学第五附属医院住院期间共计20天的伙食补助费，本委予以支持。根据《广东省工伤保险基金省级统筹实施方案》规定，住院伙食费从2019年7月1日起按照50元/天的标准执行，故被申请人应当向申请人支付2023年4月5日至2023年4月25日住院期间的伙食补助费1000元(计算公式：50元/天×20天)。如前所述，申请人未提供相关证据证实其转院治疗或康复已经报社保经办机构同意，其主张在湖南长沙江氏康复医院住院26天的伙食补助费，本委不予支持。

九、关于劳动能力鉴定费用问题。根据《广东省工伤保险条例》第四十七条规定，劳动能力鉴定费属于工伤保险基金支出项目。本案申请人因鉴定其劳动能力而产生费用，现因用人单位未参加工伤保险而导致申请人未能在工伤保险基金中支出该费用，申请人要求劳动能力鉴定费用390元的

请求，于法有据，本委予以支持。

裁决结果

本案经调解无效。依照《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》第六条、第五十条，《中华人民共和国行政诉讼法》第五十六条，《广东省工伤保险条例》第二十二条、第二十四条、第二十五条、第三十条、第三十一条、第三十三条、第四十一条、第四十七条、第六十四条，《劳动人事争议仲裁办案规则》第四十七条，《广东省工伤保险基金省级统筹实施方案》之规定，裁决如下：

一、本裁决书生效之日起三日内，被申请人一次性支付申请人2023年4月5日至2023年10月31日停工留薪期间工资30041.38元；

二、本裁决书生效之日起三日内，被申请人一次性支付申请人一次性伤残补助金137095.2元、一次性伤残就业补助金380820元、一次性工伤医疗补助金76164元；

三、本裁决书生效之日起三日内，被申请人一次性支付申请人2023年4月5日至2023年4月25日住院期间共计20天护理费3000元；

四、本裁决书生效之日起三日内，被申请人一次性支付申请人2023年4月5日至2023年4月25日住院期间共计20天的伙食补助费1000元；

五、本裁决书生效之日起三日内，被申请人一次性支付

申请人劳动能力鉴定费用 390 元；

六、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：徐 跃 敏

二〇二四年三月二十日

书 记 员：樊 穗 文