

破除“障眼法”,构建和谐劳动关系③

有用人单位为规避劳动关系,请返聘员工为公司雇人或法定代表人以个人名义雇人——

“个人”雇员工,能让劳动关系“躲猫猫”吗?

本报记者 张伟杰

劳动关系的有无,直接决定着“上班族”劳动权益的有无。如果有公司让员工雇佣员工,或者公司“老板”亲自雇人,这样的操作算“建立劳动关系”吗?

近日,《工人日报》记者从北京市密云区人民法院获悉几个案例,法院通过判决,厘清了“用人单位以个人名义招用劳动者”能否认定劳动关系的现实疑问。

请返聘员工专门为公司“雇人”

公司与退休返聘人员签订劳务合同,约定由返聘人员雇佣劳动者从事公司安排的工作,但劳动者的考勤管理及工资标准均由公司决定,此时,劳动者算不算公司的员工?日前,密云法院就判决了这样一起案件。

2022年4月10日,甲公司与退休返聘人员老陈签订劳务雇佣合同,其中约定:由老陈雇佣服务人员为甲公司提供劳务,公司有权选择老陈雇佣的人。老陈给其雇佣的人员发放报酬,老陈及其雇佣人员的考勤由甲公司统一管理。

2023年5月,小李进入甲公司工作。工作中,甲公司向老陈支付劳务费,由老陈向小李支付工资。一天,小李在送货过程中受伤。但甲公司否认与小李存在劳动关系,小李为进行工伤认定,申请仲裁要求确认与甲公司存在劳动关系。此后,该案诉至法院。

密云法院经审理认为,该案的审查重点为小李到底是甲公司的员工还是老陈个人雇佣的人员。审理案件的曲明辉法官介绍说,小李从事的工作就是甲公司的业务范围。雇佣小李的老陈每月给小李发工资,但工资标准都是由公司规定的,且小李直接在该公司的OA系统里打卡。

“如果说是老陈雇佣的小李,为何老陈

阅读提示

记者采访发现,有用人单位企图通过让“员工雇员工”或老板自己“亲自雇人”等方式规避劳动关系。法官提示,判断劳动关系的有无,主要看“工作中受不受公司的管理、需不需要遵守公司的规章制度,你所从事的工作内容是否属于这个公司的业务范围,公司给不给你发放劳动报酬”。

完全没有自主权?”据曲法官介绍,老陈实际上无权管理小李,也无权决定小李的报酬标准及发放时间,作为劳动者的小李,有理由相信自己实际上是甲公司雇佣的员工。最终,法院判决确认甲公司与小李存在劳动关系。

老板以个人名义“亲自雇人”

除了“请员工聘员工”的情况外,老板直接以个人名义雇员工的事也时有发生。

曹师傅2020年6月1日入职乙公司担任司机。2022年12月8日,曹师傅受乙公司法定代表人杜某指派前往一工地运送工程材料,途中车辆侧翻,曹师傅因此受伤并被送至医院治疗。

受伤后,曹师傅申请仲裁后诉至法院,请求法院确认其与乙公司存在劳动关系。乙公司称,与曹师傅之间不存在劳动关系,曹师傅“并没有办理入职”,其工作“是和法定代表人杜某个人之间的行为”。

曹师傅提交的与杜某微信聊天记录显示,2020年7月6日至2023年1月19日期间,杜某对曹师傅进行工作分配并转账支付相应款项,其中部分款项明确为“工资”。另有某银行客户回单显示,自2020年7月19日开始,多数月份20日左右由杜某账户向曹师傅账户汇入5000元至6500元金额不等费用。

法院认为,该案争议焦点为曹师傅是杜某个人雇佣还是与以杜某为法定代表人的

乙公司形成劳动关系。结合该案看,曹师傅与乙公司均具备劳动关系的主体资格;曹师傅受该公司法定代表人杜某管理,安排具体工作并支付了相应报酬;曹师傅作为司机,所从事的工作亦属于该公司的业务组成部分。故曹师傅与乙公司完全具备劳动关系的构成要件。

此外,法院还认为,杜某作为自然人独资公司的法定代表人,身份具有双重性,既是独立的个人,也是有限责任公司的法定代表人。该案中,乙公司提交的证据无法证明系法定代表人杜某作为个人雇佣曹师傅。

最终,法院认定曹师傅与乙公司自2020年6月1日至2023年7月6日期间存在劳动关系。

签合同、缴社保更易达成“双赢”

从上述案件的裁判可以看出,试图通过“个人雇个人”方法规避劳动关系的两家企业并未如愿。据介绍,司法实践中,认定用人单位与劳动者之间是否具有劳动关系关键是看三个因素,一是用人单位和劳动者符合法律、法规规定的主体资格;二是用人单位依法制定的各项规章制度适用于劳动者,劳动者受用人单位的劳动管理,从事用人单位安排的有报酬的劳动;三是劳动者提供的劳动是用人单位工作的组成部分。

如何理解这三个因素?密云法院周悦法官给记者做了一个通俗解读——“这三个方面就是看你工作中受不受公司的管理、需

不需要遵守公司的规章制度,你所从事的工作内容是否属于这个公司的业务范围,公司给不给你发放劳动报酬。”

在曲明辉法官看来,判断法定代表人直接雇人的情况是“单位用人”还是“个人行为”,关键是看劳动者“干的活儿”是不是公司的业务范围。“由于法定代表人身份比较特殊,这种情况就要看劳动者所从事的工作是不是公司的业务范围。”曲法官说,“不能一概否定法定代表人成为雇佣关系的主体,比如,造纸厂的法定代表人雇佣保姆为家人做饭,不能说这位保姆是造纸厂人员,因为其工作内容与造纸厂没有任何关系。”

对于公司中的个人雇佣劳动者干活的情况,法官审判过程中也要看这个被雇佣的员工所从事的工作是否属于该公司的业务范围,是否要遵守该公司的规章制度等,如果该员工与公司之间符合前述判断劳动关系的“三因素”,即便其是被公司中的个人雇佣,也仍然与该公司存在劳动关系。

那么,劳动者该如何避免陷入“找不到为谁工作”的纠纷中?“要有签订劳动合同和缴纳社会保险的意识。”曲明辉法官说,“入职之前,劳动者要确定自己入职的是哪一个单位。被录用后,要主动要求跟单位签订劳动合同。签合同的时候,尽量不签空白合同。此外,入职后还应该主动要求公司为自己缴纳社会保险(最晚不超过入职之日起30日)。”

曲法官也建议用人单位要规范用工,她说:“签合同、缴保险,是单位规范用工的基本要求。否则,劳动者一旦依法主张未签劳动合同两倍工资差额时,公司就得‘多赔一份工资’,劳动者以用人单位未依法缴纳社会保险提出解除劳动关系的,用人单位还需支付解除劳动关系经济补偿金。”此外,一旦发生工伤,劳动者被认定工伤后,没有缴纳工伤保险的公司还要自己承担工伤待遇赔偿责任。



规范和指导

国家疾控局近日印发《传染病疫情预警管理办法(试行)》,旨在规范和指导传染病疫情预警工作,防范和化解传染病疫情风险,预防传染病对人民群众生命健康的危害。

新华社发(勾建山 作)

公司未给员工缴社保被判赔偿18万余元

本报讯(记者吴锋思 实习生李岳洋)建筑工人周某在工作期间受伤并被认定为工伤,用人单位未依法缴纳社会保险,其工伤保险待遇该由谁支付?日前,新疆哈密市中级人民法院作出终审判决,认定重庆某劳务公司与周某存在劳动关系,判令其支付周某一次性伤残补助金等工伤保险待遇共计18.3万余元。

2023年9月14日,周某入职重庆某劳务公司并签订劳动合同,岗位为泥工。同年9月22日,周某施工时受伤。2023年12月12日,哈密市人社局认定周某为工伤;2024年5月6日,哈密市劳动能力鉴定委员会鉴定周某为十级伤残。

2024年6月4日,周某以受伤后无法工作为由提交辞职申请。因重庆某劳务公司未为其缴纳社会保险,周某申请劳动仲裁,要求支付工伤保险待遇。伊吾县劳动人事争议仲裁委员会裁决,双方劳动关系于2024年7月4日解除,重庆某劳务公司支付一次性伤残补助金45717元、一次性工伤医疗补助金39186元、一次性伤残就业补助金78372元及停工留薪期工资19593元。

重庆某劳务公司提起诉讼,主张双方不存在劳动关系。伊吾县人民法院查明,双方签订劳动合同且重庆某劳务公司协助办理了工伤认定,判定劳动关系成立。因工资标准未约定,按照2022年新疆全口径城镇单位从业人员月平均工资计算,判决支持仲裁裁决全部金额。该公司提起上诉。

二审法院经审理查明,重庆某劳务公司与周某之间存在劳动关系。某劳务公司在法定期间没有对案涉《认定工伤决定书》提起行政复议或行政诉讼,该《认定工伤决定书》已经生效。判决驳回上诉,维持原判。

租客以房屋“面积缩水”诉请退租被驳回

本报讯(记者陈丹丹)租客租房数月后,认为实际使用面积小于合同记载面积,可以要求房东退还部分租金吗?近日,北京市平谷区人民法院审理了一起房屋租赁合同纠纷案件,法院认定合同文本并非唯一依据,需结合履约过程探求双方真实意思表示,判决驳回租客要求退还部分租金的诉请。

2023年,安某在中介带领下查看房东刘某的房屋,该房屋房产证登记面积为109平方米,后被改造为大小两间。双方签订的租赁合同明确记载房屋“建筑面积109平方米”,安某实际使用大间用于经营,并支付了部分房租。数月后,安某以房屋实际使用面积仅89平方米为由,诉至法院,要求刘某退还其“多付”的租金。

刘某拒绝退还租金,认为合同记载的建筑面积实为房产证上的登记面积,但双方明确约定仅出租大间,小间早已另行出租,安某对此知情。

经法庭调查,安某实际付款前已知晓房屋大小间的分租情况,且仅按实际租赁面积支付物业费。安某所租大间与另一商户所租小间门脸相邻、共用卫生间,其在租赁后长达四五个月的时间内均未对租赁面积及租金标准提出异议。此外,双方合同约定的大间租金标准为同地段80余平方米房屋的市场租赁价。

法院经审理认为,依法成立的合同对双方具有约束力,当合同文本表述存在歧义时,应结合条款内容、行为目的、诚信原则等,探究双方真实意思表示。根据庭审查明的事实,可以认定双方基于租赁大间商定租金标准,安某和刘某对实际租赁面积并不存在错误认识,合同文本表述并不影响双方真实意思表示。

最终,判决驳回安某的诉讼请求。安某上诉后,二审法院维持原判,判决现已生效。

用假人职骗补 重庆一员工因不诚信被罚

本报讯(记者李国 实习生刘恩贝)员工与公司签订协议约定,竞业限制期内,只要不从事任何与公司相同或类似行业的竞争业务,即可领取竞业限制补偿金。员工李某采用虚假入职证明骗取原公司补偿,近日被法院判决退钱并支付违约金。

据了解,2022年1月,重庆渝中区某信息公司与员工李某签订竞业限制协议,约定李某于在职期间及劳动关系终止或解除之日起两年内,不得从事任何与公司相同或类似行业的竞争业务,如李某离职后履行竞业限制义务,某信息公司将按月支付补偿金;若李某违反竞业限制义务,除应全额退还已经支付的竞业限制补偿金外,还应支付违约金。

其后不久,李某离职,并向原单位报告已在某商贸公司重新就业。某信息公司按照约定,遂陆续向其支付了15个月的竞业限制补偿金。后来,某信息公司发现,李某实际入职的并非某商贸公司,而是与公司有竞争关系的某科创公司,遂经劳动仲裁后诉至渝中区人民法院。

一审法院查明,某科创公司与某信息公司存在竞争关系,且李某实际入职某科创公司。其行为违反了其与原用人单位签订的竞业限制协议约定的义务,遂判决李某全额退还某信息公司向其支付的竞业限制补偿金并支付约定的违约金。李某不服一审判决,提起上诉。近日,重庆五中院二审认定李某违反竞业限制义务,一审判决认定事实清楚,适用法律正确,应予维持。截至目前,该案判决已生效并履行完毕。

“劳动者应遵循诚实信用原则和竞业限制约定,如实向原用人单位报告新入职情况,否则应承担侵害用人单位公平竞争权的民事责任。”该案审理法官说,为证明李某离职后报告在某商贸公司重新就业情况属实,李某应举证证明其与某商贸公司劳动合同的实际履行情况,如工资流水、工作安排、考勤管理等证据,而李某未能举证相应证据,因此应承担不利法律后果。

群众家门口的“反诈驿站”

近日,北京市公安局召开“反诈·向你报告”主题新闻发布会,推广基层反诈先进经验,发布当前新发诈骗手段和防范提示。

会上,北京市公安局丰台分局和义派出所民警苗智媛分享“苗智媛反诈工作室”的实践经验。作为群众身边的“反诈驿站”,该反诈工作室设在群众家门口,居民下楼遛个弯儿就能满足咨询、体验、培训等需求。

图为苗智媛带领“反诈童盟”成员沉浸式体验反诈宣传项目。

本报通讯员 杨士军 摄



说案

一游戏玩家因改代码谋私利被判刑

本报记者 刘友婷

随着网络技术的发展,一些游戏玩家凭借自身技术,通过修改官方游戏代码搭建私人服务器来牟利。这种行为只是简单的技术自娱吗?日前,广东省珠海市香洲区人民法院审结了一起“计算机老师未经授权修改游戏代码,上线运营收取玩家充值款项”的案件,这位曾经的老师因侵犯著作权被依法判刑。

【案情回顾】

靳某是一所职业技术学校的计算机代课老师,也是一款网络游戏的忠实玩家。2016年,他在一个网络论坛上偶然获取了该游戏的源代码。出于对游戏经典版本的怀念以及对官方版本一些设定的不满,靳某萌生了自己动手修改游戏、打造“理想版本”的想法。

凭借专业的计算机知识,靳某很快掌握了架设“私服”的技术。在修改了游戏装备的属性、外观和性能,并增加了部分个性化玩法后,他将这款修后的游戏重新命名。在邀请朋友试玩并获得积极反馈后,靳某租用

了网络服务器,并在各大游戏论坛、贴吧发布广告,建立了一个超过300人的玩家QQ群,进行商业化运营。为了快速吸引玩家充值,他打出“充400元就能当大佬”等宣传口号。

2023年8月,正版游戏的权利人发现数据异常并报警。经查,靳某通过运营修改后的游戏已累计收取玩家充值款项共计56266元。香洲区人民法院提起公诉。

【庭审过程】

公诉人认为,靳某虽然在私服调整了部分数值参数,但不论是从客户端目录结构、文件相似度,还是游戏玩法、游戏内容,两款游戏都构成实质性相似,应以侵犯著作权罪追究其刑事责任。

对此,靳某称,他是基于对原版游戏的热爱才改的。他有正当职业,只因一时糊涂才误入歧途,但充值款已经无法退回。

香洲区人民法院经审理认为,靳某以营利为目的,未经著作权人许可,复制并通过信息网络向公众传播其计算机软件,属于有其他严重情节,其行为已触犯我国刑法第二百一十七条的规定,应当以侵犯著作权罪追究其刑事责任。

【审判结果】

鉴于靳某在案发后能自愿认罪认罚,并积极赔偿权利人的经济损失且取得了对

方的谅解,综合其所有犯罪情节与悔罪表现,法院判决,靳某犯侵犯著作权罪,判处有期徒刑6个月,缓刑1年,并处罚金3万元。

【以案说法】

承办法官表示,根据我国刑法相关规定,缓刑考验期内需要按期报到、接受社区矫正等,若在缓刑考验期内再犯新罪或有其他漏罪,将被撤销缓刑、立即收监执行。

网络游戏作为计算机软件作品,受到著作权相关法律法规的保护。即便修改数值参数,只要与正版构成“实质相似”,即构成侵权,最高可判处十年有期徒

刑。若明知他人用于侵权,仍从事代码买卖中介、私服推广代理的,还有可能构成“私服产业链”上的共犯。

法官提醒,技术人员掌握技术应善用于途,切勿因一时贪念或个人爱好而触碰法律红线。同时,也提醒游戏玩家,“私服”属于非法运营,玩家的账号安全、个人信息和充值资金都缺乏保障。