

入职工作两年后单位却以双方没签合同为由,称其“未被录用、从未入职”

工资明细表助员工“找回”劳动关系

阅读提示

用人单位应当按照工资支付周期编制工资支付记录表,并至少保存两年备查。用人单位未提供劳动者的工资标准及考勤记录,应承担举证不能的法律后果。

务所每月均定期转账800元,并在注释里写明“工资”,事务所称该款是应杨某要求向夏渝支付的经济补助。

夏渝说,事务所发放工资后会通过电子邮箱发送工资明细单。发件人“审计七部”给他发送的工资明细单后,均有附言“如果您在工资方面有疑问,请与行政(人力资源)联系。”邮件下方均有杨某的电子签名。

2020年10月,夏渝向事务所发出《解除劳动合同通知书》,理由是事务所未给其缴纳社会保险、连续两个月未足额支付劳动报酬、不支付加班工资、未签订劳动合同等原因,依据劳动合同法第三十八条规定提出解除劳动合同。

事务所认为,其与夏渝之间不存在劳动关系,解除劳动合同无从谈起。所谓的支付劳动报酬、离职经济补偿等,更是无源之水、无本之木。

单位认为他从未入职

因与事务所意见分歧较大,夏渝向劳动争议仲裁机构申请仲裁,请求裁决事务所向其支付欠薪、加班工资、离职经济补偿金和奖金等。

庭审中,事务所主张因夏渝入职时未提供学历证书、职称证书和离职证明,因此未录用夏渝,其从未入职。夏渝当场提交相关证书证明,事务所称其从未收到过上述材料。

夏渝提供了2019年9月9日的《授权委

托书》,证明其曾代表事务所参加招投标活动,该委托书下方有事务所首席执行官合伙人的电子签字。事务所对此未发表意见。

杨某到庭表示,作为事务所的合伙人,夏渝受其领导,其雇佣夏渝进行个人承揽的项目,并以事务所的名义出具审计报告。夏渝的工资根据项目确定,其工资已支付至2020年8月。此后,夏渝请假回家考试,未发放工资。

夏渝表示,根据事务所考勤规定,其享有15天年假以及20天考试假,2020年9月15日至10月16日期间其休假,10月19日返回事务所上班。

事务所则认为,上述办法仅适用于事务所正式员工,夏渝由杨某个人雇佣,不享受年假和考试假。2020年8月15日至10月18日期间,夏渝未提供任何劳务,也无任何获审批同意的请假单证明其系休年假或考试假。

经审理,仲裁裁决事务所支付夏渝2020年9月1日至10月25日期间工资13564.75元、解除劳动关系经济补偿金34455.21元。

法院确认存在劳动关系

事务所不同意仲裁裁决,向一审法院提起诉讼。

一审法院认为,夏渝的面试通知系事务所向其发送,其面试后事务所于2017年11月19日通知夏渝通过事务所的面试考核,并要求其办理报到手续。事务所主张因夏渝未提交相应证书并未实际录用与事实不符,

不予采信。

夏渝与事务所或杨某均未签订任何协议,应根据双方的实质关系确定所涉及的法律性质。双方均认可杨某系事务所的合伙人及审计七部的负责人。

审计七部是事务所的内设部门,并无独立法人资格,其以事务所名义承接并完成的工作内容所产生的权利义务应由事务所承担。事务所主张曾替杨某垫付夏渝的经济补助,并未提供其与杨某的结算凭证,工资明细表中的金额与夏渝分别收到的事务所及杨某支付的金额总数基本一致,且具有周期性、稳定性的特征,故事务所支付的工资应属夏渝工资的一部分,对事务所主张垫付一审法院不予采信。

鉴于夏渝在事务所的登记注册地办公,接受事务所内设部门审计七部负责人杨某的领导,所涉及的工作内容均为事务所的业务组成部分,事务所定期向夏渝支付工资,故一审法院认定夏渝与事务所存在劳动关系。

用人单位应当按照工资支付周期编制工资支付记录表,并至少保存两年备查。事务所未提供夏渝的工资标准及考勤记录,应承担举证不能的法律后果。

根据夏渝与杨某的微信内容可见,夏渝自2020年9月开始向杨某催要工资,其于10月26日以拖欠工资为由提出解除劳动合同,符合法律规定,事务所应按劳动合同法的规定,支付其相应的经济补偿。鉴于杨某表示夏渝的工资中并未扣除相应的费用,一审法院以其实际发放的工资标准核算经济补偿金。

综上,一审法院判决事务所给付夏渝欠薪13564.75元、解除劳动关系经济补偿金32511元,两项合计46075.75元,驳回事务所的诉讼请求。事务所不服该判决提起上诉,但被二审法院驳回。

G 法问

错过通知未复工,单位能以旷工为由开除我吗

本期主持人 本报记者 王鑫 方大丰

读者来信

编辑你好!

我在一家餐饮管理公司工作。前些天,公司在职工微信群发出通知,让我们所有人从次日起,先带薪休息三天,后续上班时间等安排。

本以为一时半会不用上班,没想到通知发出后的第三天,公司负责人又在职工微信群紧急通知车间主任,让我们次日正常上班。

不巧的是,因职工微信群人数众多,群聊消息不断,导致我错过了微信群里的这条重要信息,而车间主任也没有按要求通知我到本人。

两周后,我没等来复工通知,却等来了被开除的通知。公司以我无故旷工七天以上,违反了厂规、厂纪为由,对我做出开除决定。而且告诉我,这是合法解除劳动合同,不会给我赔偿金。

请问公司的开除决定合法吗?我不该获得赔偿吗?

湖南 小李

为您释疑

小李你好!

根据劳动合同法第三十九条规定,劳动者严重违反用人单位的规章制度的,用人单位可以解除劳动合同。对于旷工的情况来说,只要用人单位在内部制度中明确界定了旷工多少天属于严重违反规章制度,且该规章制度满足民主程序、公示等要求的,一般情况下单位是可以行使解除权的。但在司法实践中,仍需要考虑除合理性的因素。

具体到你所咨询的问题,你之所以会旷工,是因为错过了微信群中恢复上班的通知。一般情况下,单位通过微信群这种便捷通信工具向员工发送通知没有问题,但也需要考虑通知内容的性质。如通知内容为涉及特定员工切身权益的事务性安排,比如工作任务、工作期限、考核内容、规章制度等,那么作为管理方的用人单位理应要确保信息的送达,并予以举证证明,而不是简单地在微信群里一发了事。

另外,公司的通知是要求车间主管通知到员工,你未收到主管通知,这也是单位未履行通知送达义务的表现。在你缺勤这么长的期间内,公司并未对你未到岗的情况进行询问或催告,而是在你达到规定的旷工天数后直接以违纪为由进行开除,这些情况都体现出单位解除劳动合同缺乏一定合理性。值得注意的是,用人单位单方解除劳动合同,应当事先将理由通知工会。从这点看,其解除劳动合同程序也不符合法律规定。

因此,公司解除劳动合同的做法缺乏合理性,建议你向公司主张赔偿金。

湖南天地人律师事务所律师 吕帅

深圳福田

发布全国首个区级律所合规建设指引

本报讯(记者刘友婷 通讯员蔡梓帆 张圳伟)近日,由广东省深圳市福田区司法局、深圳市律师协会联合起草制定的《深圳市福田区律师事务所合规管理指引(试行)》(以下简称《合规指引》)正式发布,标志着福田区律师事务所规范化建设迈入2.0时代。

2020年深圳市司法局提出了打造“合规示范区”的口号和目标,从政府合规、企业合规、行业合规、涉外合规等多个方面,全方位持续推进城市合规体系建设。律师队伍一直是企业合规法律服务的主力军,承担为企业提供合规制度、体系构建整改、监督监管、考察评估的关键职责。律所在为企业提供合规服务的同时,自身更需要修炼内功,加强律所的合规管理,依法依规诚信执业。

福田区司法局通过多次走访和调研后,联合深圳市律师协会将各个法律法规、规章制度进行创新性汇编,共同制定了《合规指引》,为律所合规管理提供了通用的“工具书”,各律所也可以根据自身管理运营实际细化制定合规管理机制。

《合规指引》共8个章节57条,从依法设立、财务税务、内部治理、业务管理、收费管理、运营等方面,重点围绕律师事务所内部治理、收费、利益冲突、人员分类、业务开展、客户管理、行政管理、财务管理等方面予以重点阐述。接下来,福田区司法行政机关、行业协会将会以《合规指引》为标准,对辖区内的律所开展对行业合规建设情况进行检查评比等相关工作,为福田区律所合规管理发展把脉问诊。

山东平度

“工会+法院”诉调对接化解劳资纠纷

本报讯(记者杨明清 张婧 通讯员陈彤云 徐晓斌)10月31日,职工石某给山东省青岛市平度市总工会“杜林调解工作室”送来了印有“工会维权伸援手、诉调对接解纠纷”的锦旗,感谢工会帮他解决了僵持三年多的劳动维权难题。

2019年6月,石某因工伤和公司就劳动关系、工伤认定等问题产生纠纷并多次提起诉讼。2022年8月,公司又以不服劳动仲裁关于工伤待遇裁定,起诉至平度市人民法院,案件再次进入诉前调解阶段。调解员得知该公司一直拒绝调解后,开展了多次耐心细致的说服工作。最终,双方达成了支付石某9.5万元赔偿金的调解协议。

据悉,平度市总工会不断完善“工会+法院”劳动争议诉调对接工作机制,劳动争议多元化化解水平不断提升。2021年以来累计办理“工会+法院”诉调对接案件1174件,达成调解312件,达成调解意向金3807万元。

2021年开始,平度市总工会对接全国人民法院调解平台,采用“工会+法院+互联网”模式,建成“平度市总工会劳动争议调解中心”网上平台,聘请4名法官和10名律师作为平台调解员,开展在线调解劳动争议工作。职工可登录网站或微信小程序进入平台,同调解员线上沟通,根据情况选择线下调解、仲裁、诉讼等程序,实现调解过程与诉讼程序的无缝衔接。

2022年疫情原因,平度市总工会又创新实施“三方视频”线上调解模式,调解员经前期调解后,以“三方视频”形式和双方当事人在线远程视频调解,双方当事人可在调解员见证下在线签署调解协议,打破空间时间的限制,实现足不出户案事了。

4年输光18万元质疑平台有套路

玩家告运营方欺诈被驳回

本报讯(记者周倩)北京一网游爱好者在网络游戏平台玩棋牌游戏多年,4年间充值18万余元,但最终都输光。他认为游戏平台暗中操作、存在欺诈,将游戏平台运营者诉至法院。近日,北京市海淀区人民法院经审理,判决驳回其诉讼请求。

据了解,2017年至2021年间,小曾为玩棋牌游戏,在游戏平台账户充值188354.66元,但他认为平台匹配的队友敌友不分,在其手握好牌的情况下,依然输掉游戏,损失惨重。其多次随机录制游戏过程,都存在这种现象。小曾认为游戏平台未尽审慎匹配队友的义务,存在欺诈,让其迅速输掉已购金币并再次购买,从而盈利。游戏公司表示,公司已尽合理审慎匹配队友义务,不存在人为主观、恶意分配牌友行为,更不存在欺诈。

法院认为,小曾主张某游戏公司运营游戏存在欺诈,应对具体欺诈行为承担举证责任。因棋牌类游戏需要多玩家共同参与,牌局结果势必受到各玩家水平限制,小曾仅以存在多起异常出牌情况及其投诉记录为据,无法直接证明是平台运营方欺诈所致。小曾作为具备完全民事行为能力的成年人,在其认为游戏存在蹊跷、不断遭遇损失时,有权选择是否继续接受服务,及时止损,但其4年间的行为,表明其对该款游戏极度痴迷,其应为自身的选择买单。法院最终判决驳回小曾的诉请。宣判后,小曾提起上诉,二审维持原判,现该案已生效。

法官表示,网络游戏作为一种娱乐方式,受玩家年龄、经验、智力等影响,游戏水平存在差距,仅以队友不按“套路”“规则”或“预料”出牌,无法认定运营游戏平台公司对消费者存在欺诈行为。



禁毒教育基地进校园

11月17日,民警在贵州省遵义市第四中学禁毒教育基地为学生讲解禁毒知识。

近年来,贵州省遵义市中小学结合学生兴趣爱好和年龄特点,利用课后服务时间开设校园足球、吉他弹奏、禁毒课堂、书法绘画、舞蹈等多项社团活动,丰富了学生的课余生活,让学生在快乐中健康成长。

新华社记者 杨樵 摄

用制度保护勇敢善良的火种

律师建议,通过精准司法为见义勇为者筑牢权益保护墙

本报记者 李国

10月30日晚,一辆挂有“人民英雄,魂归故里;忠魂不泯,浩气长存”字幅的车辆,将重庆永川籍救火英雄冯坪坪烈士的骨灰从重庆江北机场接回永川,再送回朱沱镇转龙村——这个生他养他的地方。

无独有偶,同是重庆人的蒋正全,在陕西西安务工时因勇敢落水群众不幸牺牲。其英雄壮举正在陕西两地掀起一股学英雄做英雄的热潮,无数社会爱心人士纷纷为蒋正全家捐款……

据了解,《重庆市见义勇为基金会奖励、慰问、帮扶救助见义勇为人员暂行办法》规定了对见义勇为人员的奖励、帮扶标准,明确了在春节、清明节、七一前对见义勇为先进个人(群体)的走访慰问活动,向每名见义勇为人员发一封慰问信,发放慰问金等。

为掩护队员而牺牲的救火英雄

10月17日,湖南新田县发生森林火灾,冯坪坪主动请缨随队增援。10月21日,冯坪坪和队友组织和掩护地方人员撤离时,留在后面的他被严重烧伤,经全力救治,于10月28日壮烈牺牲,年仅24岁。

冯坪坪出生在一个农民家庭,自小就有参军报国的愿望。2015年9月,他如愿成为一名消防战士。入伍后,他苦练本领,在历次业务考核中保持了全优佳绩,被评为“优秀士兵”一次,多次受到支队和中队嘉奖。2017年9月,他脱下“橄榄绿”退伍回乡。

2020年12月,冯坪坪怀揣着对森林防火事业的热爱,穿上“火焰蓝”,成为四川省森林消防总队阿坝藏族羌族自治州支队汶川县大队汶川县中队消防队员。

让英雄的孩子在关爱中成长

近日,记者来到英雄蒋正全家所在的重庆江津区朱杨镇板桥村,他家门口110余米长的出行道路已完成了硬化。在当地政府的协调落实下,今年9月,蒋正全的儿子获得减免其从小学四年级至高中毕业所有费用(包括学费、住宿费、书本资料费、生活费等)的待遇。

据悉,目前陕西省西安市阎良区政府,授予蒋正全阎良区“见义勇为先进个人”荣誉称号;蒋正全连续上榜“西安好人”和“陕西好人”,陕西省政府同意评定蒋正全为烈士,按规定发放一次性抚恤金和褒扬金,其家属享受烈属待遇。

“我们将按规定对蒋正全家属给予定期慰问、子女助学等方面帮助,并统筹落实对蒋正全家属的其他有关帮扶措施。”重庆市见义勇为基金会相关负责人如是说。

不断健全完善见义勇为保障机制

日前,来自四川省法治与社会治理研究会、九三学社四川省直工委的法律界人士起草的见义勇为保护条例建议稿,呼吁社会保障见义勇为者权益,积极推动立法。

草案拟定者认为,除了一般性的保障奖励外,还应通过法律的指引,让保险业、医疗机构、见义勇为基金会、志愿者等社会多方主体广泛参与其中;同时,不断提高政府部门及其工作人员的治理能力,整合社会各方力量,使见义勇为精神得到全面彰显。

北京德恒重庆律师事务所李建律师表示,针对见义勇为过程中可能会造成自身权益受损的问题,民法典第183条作出受益人应给予补偿的规定,但并未明确补偿范围。他认为,通过精准司法为见义勇为者筑牢权益保护墙,是法治社会的题中应有之义。