



民生关注

关注“新就业形态劳动者”系列报道之一：

探寻维权最优解

本报记者 张 涛 张适清 实习生 母东雪 文/图

未签订劳动合同,外卖人员送餐时受伤该由谁来赔偿?兼职工作,劳动关系该如何认定……近期,最高人民法院首次发布新就业形态劳动争议专题指导性案例,其中,外卖小哥等劳动生态困境再次引发社会关注。对此,记者聚焦我区外卖骑手、网络主播等新就业形态劳动者,通过走访就业主体和相关监管部门,了解当下新就业群体在工作中遇到的维权难题,寻求破题之道。

送餐受伤找不准“东家”咋办

2023年5月,冯冯通过BOSS直聘平台进入银川市兴庆区某外卖站点从事配送工作。同年6月,他在送餐途中不慎摔倒受伤。对于赔偿事宜,冯冯和外卖站点分歧较大,未能达成协议。随后,冯冯申请劳动仲裁,兴庆区劳动争议仲裁委员会裁决其与用人单位不存在劳动关系,冯冯不服,起诉至银川市兴庆区人民法院。

“我们与外卖平台不存在劳动关系,只是合作关系,平时管理也比较松散。”银川市兴庆区某外卖站点负责人介绍,站点外卖员分为专职骑手和众包骑手两种。专职骑手由站点招聘、管理,虽然不签订劳动合同,但会为骑手购买意外伤害保险。众包骑手则由外卖平台直接管理,站点只负责接单、派单。该外卖站点的众包骑手小胡告诉记者,去年,他在送餐时摔了一跤,导致骨折,由于没有签订劳动合同,找不到负责的“东家”,只能自己承担医药费。

“新就业形态用工方式比较灵活,从业人员大多未签订劳动合同,工伤认定困难,而第三者责任险投保金额低,难以覆盖实际损失。”北京天驰君泰(银川)律师事务所律师朱涛介绍,对于新就业群体而言,维权的难点之一就是劳动关系模糊。“平台用工模式导致劳动者和用人单位之间的人身依附性和经济从属性弱化,且大部分没有签订劳动合同,以合作协议或服务协议代替,存在多方用人单位,认定时责任主体比较混乱。”

找不到“东家”,受伤的劳动者该如何维权?银川市兴庆区人民法院法官蒋维国表示,新就业

形态劳动者在工作中受伤后,应当及时申请工伤认定,如果用人单位否认劳动关系,导致认定程序中止,劳动者可以通过仲裁、诉讼方式确定劳动关系。

在审理冯冯案件时,蒋维国发现,虽然双方没有签订劳动合同,但他们有固定微信群,每天需要在群内汇报当日工作内容,在骑手站点签到。而骑手站点作为用人单位的经营场所,站内张贴了营业执照、食品经营许可证,能够认定冯冯提供的劳动是被告公司的业务组成部分,因此,对劳动关系予以确认。“新就业形态下,劳动者和用人单位对工资报酬、时间、地点等内容的约定更加灵活,我们会考虑用人单位是否对劳动者进行管理,劳动者获得的报酬是否具有持续性,提供的劳动是否为用人单位的业务组成部分,如果这些情形均符合,则应认定双方存在劳动关系。”蒋维国说。

“目前我国对新就业形态劳动关系的认定还很模糊,建议完善相应法律法规,明确新就业形态劳动关系的认定标准,制定适应新业态的劳动保护政策。”朱涛说,同时,劳动者应在日常工作中关注是否存在多个主体混同用工情形,对工作任务的发布、工作过程的对接、工作成果的产出等信息进行证据留存,在合法权益受到侵害时,可要求相关企业共同承担责任。



送餐路上的众包骑手。

“网红”收益纷争如何解

在贺兰县一家汽车服务公司从事二手车网络直播销售工作的小王向记者介绍了他与公司因收益分配方式而产生的纠纷:“我和公司约定好,除了每个月的基本工资外,我还可以按照当月网络销售额的一定比例获得提成。提成部分占我每月收入的大部分。但是,我从公司离职的那个月,卖出了11辆车,却没有收到应有的提成。”

小王向贺兰县人民法院提起诉讼,要求公司向其支付销售提成1万余元。承办法官比照该公司对其他销售主播同等或类似情况下的提成支付标准,组织双方协商。最终,双方达成一致调解意见,该公司负责人同意履行给付义务,小王拿到了提成。

网络主播的收入依赖打赏分成,劳动报酬计算的标准模糊,容易导致收益纠纷。同时,复杂的收益分成方式还可能对劳动关系的认定造成影响。

2023年10月,小李入职宁夏某文化传媒公司从事主播工作。入职后,他与传媒公司签订《艺人合作协议》,约定按保底收益与分成收益计算工资。传媒公司承诺,每月向小李提供不少于6000元收益的合作机会,如果当月分成收益少于保底收益,则由传媒公司补足缺少部分。2024年1月,因传媒公司未及时发放工资,小李申请劳动仲裁。然而,传

媒公司却称,双方之间只是协议合作,不构成劳动关系,且小李的收益是依照双方约定,按比例分配的,因此不存在欠付工资问题,小李单方解除《艺人合作协议》构成违约,应向传媒公司支付违约金。

法院经审理后认为,小李与传媒公司虽未签订劳动合同,只签订了《艺人合作协议》,但从合作协议约定的内容来看,小李的工作内容是固定的,其收益分为保底收益和分成收益,保底收益即工资,分成收益即提成工资,且传媒公司在发放工资时还扣除了迟到、请假等考勤制度类相关费用,说明小李受传媒公司的劳动纪律管理考核,非平等主体间的权利义务,故双方存在劳动关系,传媒公司应向小李支付欠付的工资。

主播行业多以约定分成的方式进行收益分配,如果用人单位与主播平等协商,确定双方权利义务,双方之间的法律关系体现出平等协商特点,则不符合确立劳动关系的情形,造成劳动关系认定困难。银川市金凤区人民法院法官刘珊告诉记者,近年来,该法院对新就业形态劳动关系的认定更加细致灵活,“如果主播对个人包装、直播内容、演艺方式、收益分配等没有协商权,双方之间体现出较强人格、经济、组织从属性特征,符合劳动法意义上的劳动管理及从属性特征的,则倾向于认定劳动关系。”

多方合力保障劳动者权益

25岁的张鹏是一名外卖骑手。大学毕业后,他在一家食品企业上班,后来觉得工资太低,便辞职做起了骑手。平台没有为员工缴纳五险一金,只购买了商业险,但是张鹏坦言自己并不在乎:“缴不缴社保无所谓,赚得多就行。”

采访中,记者发现,诸多外卖骑手和张鹏一样,对缴纳社保并没有那么在意。与正规就业者相比,灵活就业人员收入不高、工作不稳定、职业发展性不强,各种压力和现实考虑迫使他们更倾向于“活在当下”。这是传统社保受冷落的重要原因。但无论如何,用人单位都不能逃避其应尽的合理义务。

“新就业形态劳动者维权面临法律法规滞后、监管机制不完善等问题。”银川市兴庆区人民法院相关负责人表示,我国现行法律法规主要是基于传统用工模式制定的,难以适应新就业形态的特点和需求。同时,相关部门对新就业形态的监管也存在一定空白和盲区,导致一些用人单位出现违法违规行为。

“在‘互联网+’的时代,平台多通过外包、分包、众包或者代理商、个体工商户等多种渠

道与劳动者签订协议或合同,将本应由其承担的法律责任转移,使平台与劳动者之间的劳动关系趋于模糊。”银川市西夏区人民法院法官李莉告诉记者,因新就业形态伴生新需求,劳动者权益保护面临四方面的问题:劳动关系认定难、就业稳定性不强、相关权益保障不足、诉求渠道不够畅通。如何保障新就业形态劳动者劳动关系的权益?亟须法律规范不断完善、政策层面持续完善、平台企业合规发展,如此才能实现多方共赢,维护和谐稳定的劳动关系。

宁夏大学教师马巍建议:“政府应鼓励和支持社会组织参与新就业形态劳动者权益保障工作,提供法律咨询、心理疏导、职业培训等服务,并加强对社会组织的培育和管理力度,推动其规范化、专业化发展。”

目前,全国京东快递和顺丰快递已经逐步和劳动者签订正式劳动合同,并为员工缴纳“五险一金”,让员工有所依靠。对此,蒋维国建议,我区也应推动平台企业为劳动者提供基本社会保险,探索灵活就业人员参保机制,同时,构建多元化维权体系,畅通新就业形态劳动者维权渠道。“法院、劳动仲裁机构、工会、法律援助机构等应建立联动机制,形成工作合力,并加强普法宣传和教育引导工作,提高新就业形态劳动者的法律意识和维权能力。”

水,则会违反消费者权益保护法相关规定,从而被认定无效。同时,如果规定未明确公示或存在强制消费,如仅允许购买高价自营食品,根据消费者权益保护法相关规定,影院可能涉嫌侵犯消费者选择权。

一旦发生纠纷,消费者应当如何维权?马丽表示,消费者应首先尝试理性沟通,可以要求影院出示明文规定,确认是否进行过提前公示。如沟通不畅,则注意保留证据,为后续投诉或诉讼做好准备,如拍摄现场告示、保存购票记录、对沟通过程进行录音或录像。随后,可以向当地市场监管部门投诉。如果消费者因霸王条款遭受严重损失,也可向市场监管部门或法院举报投诉,要求依法对影院进行相应的行政处罚、赔偿损失、赔礼道歉等。

影院可以谢绝外带饮食吗

本报记者 杨 超

2月16日,银川市市民徐静带着孩子来到兴庆区一家电影院观看《哪吒之魔童闹海》,在检票口却被告知,她在其他商家购买的奶茶、薯条不能带入,双方为此发生争吵。

电影院禁止外带饮食是否合法?面对这一行为,市民又该如何维权?

银川市金凤区人民法院宣传专干马丽表示,对于电影院禁止外带饮食的规定,其具有合法性的前提是,影院在购票前,通过显著方式,例如购票页面、入口告示等进行过明确告知,且限制范围合理。比如,禁止携带气味浓烈、易洒漏的食物进入影院,可以被认定为有效条款。如果影院已明确公示规定且限制合理,消费者强行携带,就需自行承担被拒绝入场等相关后果。

如果影院未提前告知或规定过于宽泛,例如禁止所有外带饮食,包括瓶装

小区停电造成损失谁负责

本报记者 马 忠

小区突然断电,可能会对业主财产损失造成损失,这种情况该向谁主张赔偿?近日,吴忠市利通区古城镇阳光瑞晨小区就发生了一起因停电引发的赔偿纠纷。业主杨女士的储藏室突然断电,由于未及时察觉,冰箱里几十斤牛肉腐烂变质。杨女士认为,物业公司作为小区管理服务方,有责任保障小区正常供电,因此要求物业公司赔偿损失,但遭到物业公司拒绝,双方各执一词,矛盾一触即发。

利通区司法局古城司法所、综治中心和朔方社区三方调解员迅速介入。经查证,断电是物业公司检修电路所致,和供电方无关,物业公司应当负责赔偿。然而,即便事实逐渐清晰,双方在赔偿意见上仍存在巨大分歧。面对多次调解失败的局面,古城司法所所长马玉婷决定采用“先普法,后调解”策略,让调解对象首先明确自身权益在法律框架内的界定,再

劝解双方摒弃对立情绪,心平气和地进行沟通。

马玉婷告知杨女士及物业公司,根据民法典相关规定,供电人未按照国家规定的供电质量标准约定安全供电,造成用电人损失的,应当承担赔偿责任。经调查,本案中断电是小区物业公司检修所致,可以排除供电局的责任。那么物业公司因过错致他人财产权益受损的,应依法承担民事赔偿责任。作为物业公司,在物业管理服务区域内保障电路正常运行,是其重要管理工作之一,如果是因为物业公司日常管理维护不到位造成损失,物业公司应当赔偿业主损失。

调解中,马玉婷还运用“事心双调”机制,缓解杨女士一家的焦虑不满。最终,双方达成赔偿协议,物业公司赔偿杨女士1500元,一场因停电引发的纠纷圆满画上了句号。

互动方式

18909599990
18909599991

nxrbdxlx@163.com

扫码进入宁夏日报
读者来信微信公众号

这事儿帮您问了

AI撰写文章,知识产权如何认定

中卫市民刘女士:我写好小说提纲,让AI根据提纲自行生成相关内容,我对该内容享有著作权吗?

宁夏朔方律师事务所雨泽:根据《中华人民共和国著作权法》有关规定,能享有著作权的客体必须同时具有四个要件,即独创性、可复制性、表达性和合法性。小说提纲虽然体现了创作人的部分思维,具有一定程度的独创性,但是一般而言,小说提纲内容高度概括,不涉及具体表述,并不符合著作权客体的表现形式,只能视为一种构思,而不是一种智力成果。同时,根据提纲在AI工具上生成具体小说内容的过程,也无法反映工具使用者的创造性,因此,主流观点认为,由AI撰写的小说不能成为著作权的客体,AI使用者无法享有小说的著作权。

(跑腿记者 马忠)

结婚不到半年,离婚能不能退彩礼

固原市民王先生:我结婚不到半年,但妻子在刚结婚后就前往外地工作,一直没回来,现在我们打算离婚,我能要求对方退彩礼吗?

宁夏大远律师事务所律师周媛媛:彩礼是指给付方为达到与接受方结婚的目的而给付接受方的一定数额的金钱或贵重物品。对于给付一方的当事人来说,婚姻不能成立时,给付彩礼的目的就不存在了,在这种情形下,彩礼应当予以返还或者部分返还。

结合相关司法解释,当事人请求返还按照习俗给付的彩礼的,如果查明属于以下情形,人民法院应当予以支持。双方未办理结婚登记手续、双方办理结婚登记手续但确未共同生活、婚前给付并导致给付人生活困难。所以,王先生可以要求退彩礼。

除此之外,2024年2月1日起施行的《最高人民法院关于审理涉彩礼纠纷案件适用法律若干问题的规定》中,还指出这样两种退还彩礼的情形,一是办理结婚登记且共同生活,但共同生活时间短而且彩礼过高,二是未办理结婚登记但已共同生活。在这两种情况下,法院可根据彩礼实际使用及嫁妆情况,综合考虑彩礼数额、共同生活和孕育子女、双方过错等事实,结合当地习俗,确定是否返还彩礼及返还比例。

(跑腿记者 马忠)

药品没拆封可以退吗

银川市民陈女士:我在一家药店购买药品后,发现家里已有同类药品,药品没有拆封可以退吗?

银川市市场监督管理局兴庆区分局胜利街市场监管所:药品比较特殊,不能像普通商品一样随意退换。《药品经营质量管理规范》第一百七十三条明确规定:除药品质量原因外,药品一经售出,不得退换。一旦脱离了规定的储存环境,即使消费者买回去后没有拆封,也不能保证药品未被调包或者没有因保存不当而致使药品质量发生变化,进而影响药品的安全性和有效性。因此,消费者购买药品前应根据自己的症状和医师开具的处方,仔细确认药品名称、品牌、规格、有效期等内容后再进行购买;同时,不要一次性购买大量药品,避免因药品服用不完而过期变质,造成浪费。

(跑腿记者 智慧)



新闻热线

食品添加剂新国标实施
选购食品需注意些啥

本报记者 陶 涛

“我在一家网络平台店铺购买了面包,食用后出现腹泻现象。经过检查,我发现该产品违规使用脱氢乙酸钠,不符合食品添加剂使用新国标规定,以后买面包可得看仔细了。”近日,银川市民王女士拨打宁夏日报新闻热线18909599991反映自己的遭遇。

新版《食品安全国家标准 食品添加剂使用标准》于2月8日正式实施后,我区涉及食品添加剂的咨询、投诉、举报明显增多,成为群众热议话题。新版国家标准究竟有哪些新变化?对此,记者采访了自治区市场监管厅投诉举报中心工作人员。

“食品添加剂是指为改善食品品质和色、香、味以及防腐、保鲜和加工工艺的需要而加入食品中的人工合成或者天然物质,按照最新版食品安全国家标准规定,我国允许使用的食品添加剂按功能分为23大类。合理、规范使用食品添加剂可以提高食品的安全性,延长食品储存时间,不会对人体健康造成影响。”该工作人员介绍,经过产业调查和风险评估,新版标准删除了一些食品添加剂种类,调整了部分食品添加剂的使用范围和使用量。如导致王女士腹泻的脱氢乙酸及其钠盐,其使用受到严格限制,在腌渍蔬菜中的最大使用量由1.0g/kg调整为0.3g/kg。

“食品添加剂在食品工业中发挥着重要作用,如防止食品变质、改善食品感官性状等。只要是按照国家标准规定的范围和剂量使用,都是安全的,消费者不必恐慌。”自治区市场监管厅相关负责人表示,广大消费者在选购含食品添加剂的商品时,应选择有信誉的超市、商场或电商平台,注意查看食品的生产日期、保质期、生产厂家等信息是否齐全。另外,儿童应少吃含人工合成色素、甜味剂较多的零食和饮料,以免影响生长发育;孕妇、老人以及患有某些疾病的特殊人群,身体代谢功能相对较弱,更应注意食品添加剂的摄入。

消费者如遇相关消费纠纷可拨打12345或12315热线,也可通过登录市场监管部门全国12315互联网平台等途径进行投诉、举报,维护自身合法权益。