



# 同样未戴安全帽受伤，用工关系不同赔偿方式不同

## 提供劳务受伤，雇员承担次要责任

农民工老曹常年跟小包工队从事工程建筑木工劳动。2017年9月的一天，他在某小区商品楼施工劳动时，一块从脚手架上突然掉下来砖块擦过头部砸在他脚上。

送医院治疗后，医生诊断为：创伤性硬膜外血肿；左侧额骨骨折；鼻外伤；头皮裂伤；多发软组织挫伤；多发颅面骨骨折；脑外伤神经症。住院50天，垫付医疗费22218.02元。

出院后经司法鉴定，老曹的伤情构成10级伤残。法院经审理确认老曹与用人单位构成劳务关系，并以老曹未戴安全帽导致伤害加重，自身存在一定的过错为由，判决用人单位承担70%的赔偿责任，老曹自己承担30%的责任。

### 【评析】

《侵权责任法》第35条规定：提供劳务一方因劳务自己受到损害的，根据双方各自的过错承担相应的责任。用人单位作为

雇佣老曹的施工单位，对施工现场负有采取安全保障措施的义务，因其疏于管理，未对按施工安全要求戴安全帽的人员予以检查监督纠纷，应对劳动者的损害负主要责任。

与此同时，老曹因未正确佩戴安全帽，对损害发生未尽到安全注意义务，存在明显的过错，应承担一定的责任。

## 承揽关系，受伤人自担主要责任

农民工谭小会常年在市场揽活打零工。2018年初的一天上午，个体商铺业者王女士找到谭小会，双方讲好价格，上下两层楼的商铺抹灰活以人工费3000元价格包给谭小会。

施工即将结束的前一天中午，谭小会在抹灰时未戴安全帽施工，因脚手架脱落导致其坠落，头部受伤达9级伤残。经法院审理，法院依法判决谭小会自己承担60%的主要责任。

### 【评析】

《最高人民法院关于审理人身损害赔偿案件适用法律若干问

题的解释》第10条规定，承揽人在完成工作过程中对第三人造成损害或者造成自身损害的，定作人不承担赔偿义务。但定作人对定作、指示或者选任有过失的，应当承担相应的赔偿责任。

本案中，谭小会与商铺业者王女士之间构成单项人工费承揽关系。其在施工前未检查脚手架的固定螺钉是否松动，便贸然使用该脚手架施工。在施工过程中，他又未佩戴安全帽，加重了自己坠落受伤致残的损害后果。由于谭小会自身存在主要过错行为，故应自行承担60%民事责任。

而王女士明知承揽施工的谭小会系农民工，无施工资质仍然选任其进行施工，在选任方面存在过失，故应承担40%民事责任。据此，法院依法判决双方按主次责任分担相应的损失。

## 劳动关系，即便有过错亦按工伤赔偿

老李系某工程建筑公司项目部材料员。2017年7月31日，老李在工作过程中经过一在建办公楼，楼上突然坠落的石块将其砸中。经医院诊断，结果为开放性

颅内损伤、脑挫裂伤，共住院治疗47天。

此后，经司法鉴定鉴定，老李的伤情构成8级伤残。老李系公司合同制员工，按法律规定应由公司申报工伤，但公司提出李某在施工现场未戴安全帽，构成重大过错，应减轻公司的赔偿责任，否则不同意为其申报工伤。

### 【评析】

我国对职工工伤事故的责任承担适用无过错责任原则。所谓无过错责任是指在各种工伤事故中不以劳动者是否存在过错为赔偿前提。

根据《工伤保险条例》第16条规定：职工有下列情形之一的，不得认定为工伤或者视同工伤：(一)因犯罪或者违反治安管理伤亡的；(二)醉酒导致伤亡的；(三)自残或者自杀的。也就是说，职工在工作中发生伤害的原因只要不属于以上三种情况，单位均应当为职工申请工伤认定。

本案中，老李所在公司以减轻赔偿责任为由拒绝申请工作，并不能阻止老李享受工伤待遇，老李可依法自行申请工伤认定。

杨学友 检察官

# 别让亲友相聚时的娱乐变违法

新年将至，辛勤奔波了一年，麻将棋牌等娱乐活动就成了亲友假日聚会时的必备节目。打个牌、打个麻将不带点“彩头”觉得没意思，若带点钱玩，一旦输赢数目过大，不仅会伤了和气，更是可能触犯法律。那么我们假期在和亲朋好友打打麻将、玩玩牌时，如何才能不涉及赌博，避免触犯法律呢？

此前，公安部下发的《关于办理赌博违法案件适用法律若干问题的通知》明确规定：不以营利为目的，亲属之间进行带有财物输赢的打麻将、玩扑克等娱乐活动，不予处罚；亲属之外的其他人之间进行带有少量财物输赢的打麻将、玩扑克等娱乐活动，不予处罚。据《治安管理处罚法》第七十条规定，以营利为目的，为赌博提供条件的，或者参与赌博赌资较大的，将受到处罚，处五日以下拘留或者五百元以下罚款；情节严重的，处十日以上十五日以下拘留，并处五百元以上三千元以下罚款。

那么多少钱才算涉赌呢？各地具体标准不一。以北京市为例：个人赌资300元以上、500元以下的处500元以下罚款；赌资设定为500元至1500元的，处五日以下拘留；1500元以上，处十日以上十五日以下拘留。

根据《中华人民共和国刑法》第三百零三条规定：以营利为目的，聚众赌博或者以赌博为业的，处三年以下有期徒刑、拘役或者管制，并处罚金。开设赌场的，处三年以下有期徒刑、拘役或者管制，并处罚金；情节严重的，处三年以上十年以下有期徒刑，并处罚金。

除了上述治安处罚和刑事处罚外，公职人员参赌被处罚后还面临着党纪处分，甚至开除公职；违法将犯罪记录伴随终生。每一个人不单单要严以律己，更要告诫人们的亲友，小赌怡情，大赌伤身，别让亲友相聚的美好时光，变成涉赌、犯罪的温床。

## 在不同分公司工作也可享受工伤待遇

问：

老李所在公司是一个大公司，下面有多家分公司，而这些分公司都没有独立法人资格。老李起初在其中的一个分公司工作，后来调到另外一个分公司工作。这两个分公司分别给他支付劳动报酬，其中前一个分公司还为他缴纳了包括工伤保险在内的各项社会保险费。4个月前，老李在工作时遭受伤害。经过法律程序，老李已经被认定为工伤。

现在，老李想知道自己的工伤应由工伤保险基金支付相应的工伤保险待遇？

答：

同一法人单位的不同企业，可定性为同一单位的不同部门。根据约定，在不同部门工作，由不同部门支付

报酬是可以的。但是，不同部门分别支付工资，并不表明员工与单位存在不同劳动关系。由于在法律上的用人单位只有一个，因此在这种情况下劳动关系也只是一种。一个劳动关系当然也只能也只应参加一个社会保险，劳动者也应当享受相应的社会保险待遇。

换种说法就是，甲职工在乙企业的丙部门和丁部门工作，丙部门为他缴纳工伤保险费也就是乙企业为他缴纳工伤保险费，甲在丁部门工作时受伤，实质上就是在乙企业工作受伤，既然已经认定为工伤，自然应当由工伤保险基金支付相应待遇。因此，对老李所受伤害，应由工伤保险基金向其支付相应的待遇。

李德志

## 我可以不解除劳动合同跳槽吗？

常律师：

您好！

我在一家公司工作两年多了，也算是一名核心员工。所谓核心就是对公司的运营模式及技术了解较多，被公司点名为核心员工。可是，因家庭原因我想离开公司，直接去离家比较近的公司工作。

我可以不解除劳动合同直接去另一家公司工作吗？这样会不会对我将要工作的公司产生不利的影响？将来要任职的公司会不会成为被告呢？

谢谢您的答复。

答：

根据《劳动合同法》第91条的规定，用人单位招用与其他用人单位尚未解除或者终止劳动合同的劳动者，给其他用人单位造成损失的，应当承担连带赔偿责任。《劳动争议调解仲裁法》第23条规定，与劳动争议案件的处理结果有利害关系的第三人，可以申请参加仲裁活动或者由劳动争议仲裁委员会通知其参加仲裁活动。

同时《最高人民法院关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释》第11条规定，用人单位招用尚未解除劳动合同的劳动者，原用人单位与劳动者发生的劳动争议，可以列新的用人单位为第三人。原用人单位以新的用人单位侵权为由向人民法院起诉的，可以列劳动者为第三人。原用人单位以新的用人单位和劳动者共同侵权为由向人民法院起诉的，新的用人单位和劳动者列为共同被告。据此，在您尚未与原用人单位解除或者终止劳动合同便去新的单位工作，若是给原用人单位造成损失的，您或者新的用人单位将可能共同承担连带赔偿责任。

北京司法大讲堂 协办  
常鸿律师事务所

**常律师信箱**

免费咨询热线：  
**13601074357**

lawyerchang@188.com



昌平区司法局