

名律师带你打官司

★名律师

带你打

工伤赔偿 官司

张士谦 著

1 律师为你解读工伤

2 律师教你应对工伤

5 律师为你详解工伤纠纷解决途径

让你一看就明白的打官司流程

4 律师教你处理特殊工伤

3 律师为你解析工伤赔偿

成功



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

中国法制出版社

名律师

王保树 主编

工伤赔偿

官司

王保树 著

中国法制出版社

《工伤保险条例》解读

《工伤保险条例》问答

《工伤保险条例》解读——《工伤保险条例》问答

《工伤保险条例》解读

《工伤保险条例》问答

中国法制出版社

名师带你打官司

名律师

带你打

工伤赔偿 官司

张士谦 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

名律师带你打工伤赔偿官司 / 张士谦著. —北京: 法律出版社, 2008. 7

(名律师带你打官司丛书)

ISBN 978 - 7 - 5036 - 8627 - 6

I. 名… II. 张… III. 工伤事故 - 赔偿 - 民事诉讼 - 基本知识 - 中国 IV. D922. 54

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2008)第 096968 号

© 法律出版社·中国

名律师带你
打官司丛书

名律师带你打工伤赔偿官司
张士谦 / 著

编辑统筹 大众法律出版社
策划编辑 赵利铭 涂俊杰
责任编辑 涂俊杰
装帧设计 贾丹丹

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

经销 新华书店

印刷 北京北苑印刷有限责任公司

责任印制 沙 磊

开本 A5

印张 10

字数 287 千

版本 2008 年 8 月第 1 版

印次 2008 年 8 月第 1 次印刷

法律出版社(100073 北京市丰台区莲花池西里 7 号)

网址 / www.lawpress.com.cn

电子邮件 / info@lawpress.com.cn

销售热线 / 010 - 63939792 / 9779

咨询电话 / 010 - 63939796

中国法律图书有限公司(100073 北京市丰台区莲花池西里 7 号)

全国各地中法图分、子公司电话:

北京分公司 / 010 - 62534456

上海公司 / 021 - 62071010 / 1636

深圳公司 / 0755 - 83072995

西安分公司 / 029 - 85388843

重庆公司 / 023 - 65382816 / 2908

第一法律书店 / 010 - 63939781 / 9782

书号: ISBN 978 - 7 - 5036 - 8627 - 6

定价: 25.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

选择本书的三大理由

——编者按

你是否翻看了一大堆相关书籍却仍然不知道官司该怎么打？
你是否反复钻研法条，却感觉模棱两可，不知如何运用？
你是否查找了很多案例问答，却很难与自己的遭遇联系起来？
那么，看看本书是怎样为你解决问题的吧。

● 步骤1、步骤2……一步步走，打官司其实并不难

纠纷发生时你该如何冷静应对，为以后的诉讼打下基础？

纠纷发生后你怎样选择解决途径，打官司是最好的选择吗？

一旦涉讼，你要为官司做哪些准备？

开庭了，你怎样打赢官司？

打赢官司后的执行难如何解决？

这其实是一环扣一环的问题，每一个遭遇官司的人都必然会遇到。翻开本书，按照律师们的指引，一步一步走下去，你会发现，打官司，并非那样神秘。

所以，本书没有传统的章节，只是以你的理解为准，告诉你，步骤1、步骤2、步骤3，你要特别注意什么。跟着步骤走，你也会打官司。

● 像是有一位律师在你对面，手把手教你打官司

你是否觉得法律类书籍很枯燥，难以理解呢？

你是否常常在想，如果有一位法律专业人士为你讲解就好了。

在编写这套书的过程中，各位律师都遵照这样的写作方式：“就像是对面坐着一位当事人，我们怎样跟当事人沟通，怎样让当事人明白，我们就怎么写。”通俗、易懂是本丛书的一大宗旨。

● 知名律师帮你,官司无忧

什么是知名律师?不是最大牌的,不是最有名的,更不是收费最高的。

婚姻家庭、继承、道路交通、劳动争议、工伤赔偿、医疗纠纷,在这些与我们日常生活息息相关的领域,有这样一群律师:

他们专注于某一领域,是专业律师。

他们集中精力处理这一领域中形形色色的案件,经验丰富。

他们尽心尽力为当事人服务,依靠正义和技能而胜诉。

所以,在这些与生活相关的领域里,他们最知道如何打赢官司。

他们是老百姓眼中的知名律师,也是最适合你的律师。

本丛书,是这些律师的深情奉献。

步骤



律师为你解读工伤

1

一、工伤保险制度

3

什么是工伤保险制度/3 哪些人可以享受工伤保险待遇/3 工伤保险费由谁负担/4 工伤保险费率是多少/4 什么是工伤保险基金/6

二、劳动关系

7

劳动关系在工伤处理中的重要性/7 劳动关系有哪些特征/8 未签订劳动合同劳动关系成立吗/9 怎样证明劳动关系/9

律师解疑

1. 保姆给雇主家收拾家务时受伤,是否按工伤处理? / 11
2. 企业内部承包发生工伤如何处理? / 12
3. 返聘职工是否享受工伤保险待遇? / 12
4. 实习人员发生工伤事故,能否享受工伤保险待遇? / 13
5. 借调聘用出工伤,谁来承担工伤赔偿责任? / 14
6. 约定“操作不当或违章操作发生工伤,由职工个人承担”是否有效? / 14
7. 职工在两个单位上班,发生工伤如何处理? / 15
8. 个人挂靠企业,发生工伤谁担责? / 15

步骤



律师教你应对工伤

17

一、工伤救治

19

工伤救治义务由谁承担/19 如何选择工伤医疗机构/19 收集工伤病历资料/19

二、工伤认定

20

什么是工伤认定/20 谁提出工伤认定申请/22 谁受理工伤认定申请/22 什么时候提出工伤认定/23 提交工伤认定申报材料/24 工伤认定调查核实/28 工伤认定的举证责任/29 哪些情形可以认定为工伤/30 工伤认定决定/35 不需要工伤认定的情形/36 工伤认定过程中的常见纠纷处理流程/37

律师解疑

1. “老工伤”现在还能否申请工伤认定? /40
2. 外派劳务人员在国外遭受意外枪击致伤,能否认定为工伤? /40
3. 工作期间被他人打死、打伤应否认定为工伤? /40
4. 职工串岗发生事故伤害,应否认定为工伤? /41
5. 无证驾驶导致受到机动车伤害能否认定为工伤? /42
6. 下班后洗澡受伤能否认定为工伤? /43
7. 民事赔偿后,能否再申请工伤认定? /43
8. 超过一年,是否还能申请工伤认定? /44
9. 职工因精神病导致“自杀”能否认定为工伤? /44
10. 退休后诊断为职业病是否也认定为工伤? /45
11. 见义勇为能否认定为工伤? /46
12. 椎间盘突出如何认定为工伤? /46
13. 上班途中被撞,没有交通事故认定书,能否认定为工伤? /47
14. 上厕所摔伤,能否认定为工伤? /47
15. 单位组织旅游过程中发生意外,应否认定为工伤? /48
16. 因为职业原因中暑能否申请工伤认定? /48

三、治疗期间的工伤待遇 49

四、进行劳动能力鉴定 50

什么是劳动能力鉴定/ 51 谁申请劳动能力鉴定/ 51 劳动能力鉴定机构/ 51 申请劳动能力鉴定的条件/ 52 劳动能力鉴定标准/ 52 劳动能力鉴定程序/ 53 鉴定结论的内容/ 54 鉴定结论争议解决流程/ 55 劳动能力鉴定费/ 58

律师解疑

1. 同样残情, 等级、待遇为何不同? / 59
2. 工伤评残与交通事故或其他人身伤害评残相同吗? / 60
3. 如何鉴定工伤复发? / 61

附: 工伤认定流程图/ 21 劳动能力鉴定流程图/ 50

步骤 **3** 律师为你解析工伤赔偿 63

一、工伤保险待遇 65

二、工伤赔偿项目 65

三、工伤赔偿标准 66

工伤医疗、伤残待遇/ 66 工亡待遇/ 70

四、工伤保险待遇支付 71

工伤保险待遇的支付渠道/ 71 特殊情况下的工伤保险待遇支付/ 72 停止享受工伤保险待遇/ 73

律师解疑

1. 工伤保险所规定的药品目录与基本医疗保险所规定的药品目录是否相同? / 74

2. 发生工伤,因单位工伤保险缴费不足,造成工伤职工待遇不足的,如何解决? / 74
3. 工伤复发,如何享受工伤保险待遇? / 75
4. 发生工伤后,可否解除劳动关系? / 75
5. 商业保险和工伤保险能否兼得? / 76
6. 工伤赔偿和侵权赔偿能否兼得? / 76
7. 人身意外保险能否代替工伤保险? / 77
8. 1~4级工伤能否一次性赔偿? / 77
9. 试用期内发生事故伤害,应否享受工伤保险待遇? / 78
10. 劳务派遣发生工伤,如何享受工伤保险待遇? / 78
11. 再次发生工伤,如何享受工伤保险待遇? / 79
12. 企业破产,工伤职工的保险待遇如何解决? / 80
13. 已退休工伤职工死亡后,其直系亲属应享受的工伤保险待遇从哪个渠道支付? / 80
14. 职工终止、解除劳动关系或者退休后被诊断或者鉴定为职业病的,其工伤认定及工伤保险待遇如何解决? / 80
15. 建筑工伤,包工头与建筑公司怎样承担责任? / 82

步骤



律师教你处理特殊工伤

85

一、国家机关、事业单位工伤

87

劳动者享受社会保险福利待遇的基本权利 / 87 各类工伤的法律适用 / 87

二、农民工工伤

88

三、非法用工工伤

89

非法用工概述 / 89 一次性赔偿项目 / 90 一次性赔偿标准 / 90 赔偿争议处理 / 90

步骤

5

律师为你详解工伤纠纷解决途径

93

一、工伤纠纷解决途径有哪些

95

二、工伤纠纷协商

97

工伤认定、劳动能力鉴定前协商/ 97 协商的形式/ 98
协商的基础/ 98

三、工伤纠纷调解

98

什么是调解/ 98 调解的程序/ 99 调解协议的效力/ 99 特殊调解协议/ 100

四、劳动争议仲裁

101

了解仲裁基本知识/ 101 准备仲裁申请书/ 107 收集证据/ 109 仲裁流程详解/ 110 仲裁裁决/ 113

五、劳动争议诉讼

114

了解诉讼基本知识/ 114 确定诉讼管辖/ 115 诉前财产保全/ 116 原告准备民事起诉状/ 117 被告准备民事答辩状/ 118 诉讼财产保全/ 121 收集证据/ 122 证据保全/ 123 一审程序/ 124 诉讼中可能出现的特殊情况/ 126 二审/ 129 执行/ 131

六、行政复议

135

什么是行政复议/ 136 行政复议参加人/ 136 行政复议机关/ 137 复议申请期限/ 138 行政复议申请书/ 138 行政复议程序/ 140

七、行政诉讼

143

行政诉讼范围/ 143 行政诉讼被告的确定/ 143 行政诉讼证据/ 144 管辖确定/ 144 提交材料/ 144 行政诉讼程序/ 145 行政诉讼裁决/ 147

附:处理劳动争议流程图/ 96 支付令申请书/ 100 劳动仲裁申诉书/ 107 诉前财产保全申请书/ 116 民事

起诉状/ 117 民事答辩状/ 119 诉讼财产保全申请书/ 122 证据保全申请书/ 124 诉讼流程图/ 125
民事撤诉状/ 127 民事上诉状/ 130 强制执行申请书/ 131 行政争议处理流程图/ 135 行政复议申请书/ 139

附 录	149
附录一 工伤赔偿的各地标准	151
各省一次性工伤医疗补助金和伤残就业补助金标准/151	
各省农民工一次性享受伤残长期待遇支付标准/161	
附录二 工伤赔偿的法律依据	183

步骤

1

律师为你解读工伤

一、工伤保险制度

在工伤保险制度下,用人单位为职工缴纳工伤保险费,发生工伤后,由工伤保险基金保障工伤职工获得医疗救治和经济补偿。用人单位应当参加工伤保险而未参加的,一旦发生工伤,就演变为由用人单位支付各项工伤保险待遇的工伤赔偿纠纷。

1. 什么是工伤保险制度?

国家制定法律,强制用人单位为职工参加工伤保险,缴纳工伤保险费,建立工伤保险基金,一旦发生事故伤害或患职业性疾病,由工伤保险基金为工伤职工及亲属提供医疗救治、生活保障、经济补偿、医疗和职业康复等物质保障的制度,即为工伤保险制度。

2. 哪些人可以享受工伤保险待遇?

2004年1月1日实施的《工伤保险条例》对工伤保险的覆盖范围较以前有了扩大规定,明确规定为各类企业(国有企业、集体企业、私营企业等)的职工和个体工商户的雇工。地方法规只有《广东省工伤保险条例》作出了超出此范围的规定,将各类企业、个体工商户、民办非企业单位、国家机关、社会团体及事业单位都列入为其职工或雇工缴纳工伤保险费的范围。

根据《工伤保险条例》的授权规定,经国务院批准,2005年12月29日劳动和社会保障部会同人事部、民政部、财政部出台《关于事业单位、民间非营利组织工作人员工伤有关问题的通知》(以下简称《通知》),将事业单位的工伤保险分为三类情况:(1)不属于财政拨款支持范围或没有经常性财政拨款的事业单位,参加工伤保险基金统筹;(2)依照或参照国家公务员制度管理的事业单位,执行国家机关工作人员的工伤政策;(3)上述规定范围以外的事业单位、民间非营利组织,可参加统筹地区的工伤保险,也可按照国家机关工作人员的有关工伤政策执行。并且,《通知》授权省级人民政府根据当地经济社会发展和事业单位的具体情况确定具体办法。

根据《非法用工单位伤亡人员一次性赔偿办法》的规定,无营业执照或

者未经依法登记、备案的单位受到事故伤害或者患职业病的职工以及用人单位使用的童工,同样享受一次性的赔偿,并明确规定非法用工的赔偿标准,但如果此标准低于工伤保险待遇标准的,同样依工伤保险待遇的标准享受赔偿。

综上,就全国范围来看,各类企业、大部分事业单位、个体工商户、非法用工单位的职工或童工都已经在享受工伤保险待遇的范围之内。

3. 工伤保险费由谁负担?

工伤保险费是由企业或雇主按国家规定的费率缴纳的,劳动者个人不缴纳任何费用,这是工伤保险与养老保险、医疗保险等其他社会保险项目的不同之处。按照《社会保险费征缴暂行条例》的规定,用人单位作为一个整体为本单位的所有职工(雇工)缴纳工伤保险费,其工伤保险费数额为用人单位所有职工的工资总额乘以单位缴费费率之积。为了进一步保障职工权益和促进工伤保险基金收支平衡,该条例又规定用人单位应当向当地社会保险经办机构办理社会保险登记,参加社会保险。工伤保险是社会保险的一种,用人单位应当参加哪个统筹地区的工伤保险,也应按照征缴条例的规定执行。即用人单位应当参加其所在统筹地区的工伤保险,向所在统筹地区的社会保险经办机构缴纳工伤保险费。

实践中,有的行业生产流动性较大,其工作范围跨几个统筹地区。如果还按照参加所在统筹地区的工伤保险来执行,势必会使得同一行业的企业参加不同统筹地区的工伤保险,直接导致其职工享受的工伤保险待遇的不同。为避免这种不公,条例规定可以采取相对集中的方式异地参加统筹地区的工伤保险,先由相关行业向国务院劳动保障行政部门提出,再由国务院劳动保障行政部门会同该行业的主管部门制定异地参加统筹地区的工伤保险的具体办法。

4. 工伤保险费率是多少?

社会保险经办机构在一定时期计算和收取工伤保险费(税)的比率,就是工伤保险费率。通常用百分率(%)或千分率(‰)表示。保险费(税)率是计收保险基金的依据和标准。

国家根据不同行业的工伤风险程度确定行业的差别费率。不同的行业,工伤风险有很大的差别,工伤保险费率在实现社会共济的同时,与用人单位所述行业挂钩,行成行业差别费率,使工伤保险缴费体现公平。

在实行行业差别费率的基础上,建立单位缴费浮动机制。相同的行业,由于企业管理、安全设施等因素的不同,发生工伤的几率会有所不同,工伤保险费率在实行行业差别费率的同时,与每一个用人单位以往发生工伤情况和工伤保险费使用情况确定用人单位的缴费费率,对于重视安全生产,降低工伤风险的企业,调低缴费比例,以资鼓励;反之,对工伤频发的企业,则提高缴费的比例,以示惩罚。使得工伤保险缴费更加公平,也会促进企业加强安全生产管理。例如房地产业的一个用人单位,当年确定基准费率是职工工资总额的1.0%,若连续3年没有发生事故和职业病,从第四年起该单位的费率将下浮到0.8%;若在执行基准费率的当年就发生了重大死亡事故,则第二年的费率将上浮到1.2%。目前,全国工伤保险的费率大致为每一个企业、每一个有雇工的个体工商户职工工资总额的1%~2%。

工伤保险费率根据以支定收、收支平衡的原则确定。对于每个单位,经办机构根据用人单位工伤保险费使用、工伤发生率等情况,适用所属行业内相应的费率档次确定单位缴费费率。

附:工伤保险费率表

工伤保险费率表

行业类别	行业名称	基准费率%	浮动费率%
一	银行业,证券业,保险业,其他金融活动,居民服务业,其他服务业,租赁业,商务服务业,住宿业,餐饮业,批发业,零售业,仓储业,邮政业,电信和其他信息传输服务业,计算机服务业,软件业,卫生,社会保障业,社会福利业,新闻出版业,广播、电视、电影和音像业,文化艺术业,教育,研究与试验发展,专业技术服务业,科技交流和推广服务业,城市公共交通运输业	0.5	0.4 0.5