

名律师带你打官司

# 名律师

带你打

# 劳动争议 官司

郑建和 著

1 律师为你解读劳动争议

2 律师帮你分析常见疑难问题

3 律师带你参加劳动争议调解

让你一看就明白的打官司流程

4 律师帮你打赢劳动争议官司

5 律师带你参加劳动争议仲裁



法律出版社  
LAW PRESS · CHINA

名律师带你打官司

# ★名律师

## 带你打

# 劳动争议官司

郑建和 著



## 图书在版编目(CIP)数据

名律师带你打劳动争议官司 / 郑建和著. —北京:法律出版社, 2008. 7

(名律师带你打官司丛书)

ISBN 978 - 7 - 5036 - 8582 - 8

I. 名… II. 郑… III. 劳动争议—民事诉讼—基本知识—中国 IV. D922. 591

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2008)第 083454 号

© 法律出版社·中国

名律师带你  
打官司丛书

名律师带你打劳动争议官司  
郑建和 / 著

编辑统筹 大众法律出版分社  
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 永恒印刷有限公司

责任印制 沙 磊

开本 A5

印张 11

字数 314 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](http://www.lawpress.com.cn)

电子邮件 / [info@lawpress.com.cn](mailto: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 - 8582 - 8

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。



### 律师为你解读劳动争议

1

#### 一、什么是劳动争议

4

劳动争议的概念/4 劳动争议产生的原因/4

#### 二、产生劳动争议后你该如何应对

5

劳动争议的处理机构有哪些/5 怎样选择劳动争议  
处理机构/5 处理劳动争议的法律依据有哪些/6  
劳动争议仲裁与诉讼的关系/7

#### 三、劳动争议与其他争议的区别

7

劳动争议与民事争议的区别/7 劳动争议与人事争  
议的区别/8 劳动争议与劳务争议的区别/9

### 律师解疑:劳动争议常见问题

1. 在什么情况下,劳动者可以主张用人单位与其签订无固定期限劳动合同? / 10
2. 试用期内,劳动者可以向用人单位主张哪些权利? / 11
3. 用人单位单方变更劳动合同,劳动者如何主张自己的权利? / 13
4. 用人单位要求劳动者提供担保的,劳动者如何主张自己的权利? / 14
5. 用人单位低于最低工资标准支付工资,劳动者如何主张权利? / 15
6. 劳动者如何主张加班工资请求? / 16
7. 劳动者如何主张病假、婚假、带薪年休假、探亲假、丧假、事假等休假相关待遇? / 18

8. 女职工在“四期”期间,有哪些权利? / 20
9. 劳动者为未成年人的,有哪些特殊劳动保护的规  
定? / 21
10. 在什么情况下,用人单位单方解除劳动关系,而劳  
动者无法主张经济补偿金? / 22
11. 在什么情况下,劳动者可以要求用人单位支付经济  
补偿金? / 25
12. 劳动者主张经济补偿金的,具体该如何计算? / 26
13. 用人单位故意拖延不与劳动者签订书面劳动合同,  
劳动者如何主张自己的权利? / 27
14. 劳动者对基本养老保险如何主张权利? / 28
15. 劳动者对失业保险如何主张权利? / 28
16. 劳动者对基本医疗保险如何主张权利? / 30
17. 劳动者对生育保险如何主张权利? / 31
18. 劳动者发生工伤后,该如何主张工伤事故赔偿? / 32
19. 劳动者在非法用工单位受到工伤事故,该如何主张  
工伤赔偿? / 35
20. 劳动者如何主张用人单位支付高温补贴费? / 36
21. 用人单位不为劳动者办理档案和社会保险关系转移  
手续,劳动者如何主张自己的权利? / 37
22. 用人单位在什么情况下,可以要求劳动者支付违约  
金? / 38
23. 劳动合同期满,因劳动者出现法定情形导致劳动合  
同期限顺延的,在法定情形消失后,用人单位终止劳  
动合同的,劳动者如何主张经济补偿金? / 39
24. 如果因劳动者的过错造成用人单位经济损失,用人  
单位是否可以主张赔偿? / 40
25. 用人单位未参加社会保险的,劳动者退休后,如何主  
张自己的权利? / 40

附:劳动争议处理流程简图/ 3

步骤	<b>2</b>	律师带你参加劳动争议调解	41
		一、什么是劳动争议调解	44
		二、劳动争议调解的组织有哪些	44
		三、劳动争议调解的利弊分析	45
		四、申请劳动争议调解前应注意什么	46
		五、劳动争议调解的程序	46

### 律师解疑:劳动争议调解

1. 劳动争议调解不成所用时间是否会影响申请劳动争议仲裁的时效? / 47
  2. 劳动争议调解所制作的调解协议书,能否作为申请强制执行的依据? / 47
  3. 制作劳动争议调解协议书应注意哪些问题? / 48
  4. 哪些劳动争议调解书可以申请支付令? / 48
- 附:劳动争议调解流程图/ 43

步骤	<b>3</b>	律师带你参加劳动争议仲裁	51
		一、劳动争议仲裁前的准备	54
		· 了解劳动争议仲裁委员会的受理范围/ 54 确定劳动争议仲裁当事人/ 56 确定劳动争议仲裁请求/ 67 书写仲裁申请书和答辩书/ 68 收集劳动争议仲裁证据/ 76	
		二、劳动争议仲裁的申请与受理	84
		申请劳动争议仲裁的时间/ 84 向哪个劳动争议仲裁委员会申请仲裁? / 86 申请劳动争议仲裁应提交哪些材料/ 87 劳动争议仲裁委员会收到申请材料后,应做好什么准备工作/ 89	



### 三、劳动争议仲裁的开庭与裁决

劳动争议仲裁委员会开庭的一般程序/ 96 仲裁员在归纳争议焦点时,当事人应注意的问题/ 98 当事人在举证与质证过程中应注意的问题/ 99 仲裁庭组织调解时,当事人应注意的问题/ 100 劳动争议仲裁裁决书的生效与执行/ 101

#### 律师解疑之一: 仲裁申请人的确定

1. 未满 16 周岁的未成年人是否可以成为劳动争议仲裁申请人? / 58
2. 在校大学生是否可以成为劳动争议仲裁申请人? / 59
3. 再就业的离、退休人员是否可以成为劳动争议仲裁申请人? / 59
4. 外国人、港澳台人员是否可以成为劳动争议仲裁申请人? / 60
5. 兼职人员是否可以成为劳动争议仲裁申请人? / 60
6. 保险代理人是否可以成为劳动争议仲裁申请人? / 61

#### 律师解疑之二: 仲裁被申请人的确定

1. 个体工商户被注销后,劳动者如何确定劳动争议仲裁被申请人? / 61
2. 个体工商户挂靠乡镇集体企业的,劳动者如何确定劳动争议仲裁被申请人? / 62
3. 签订劳动合同的用人单位与实际使用劳动者的单位不一致时,劳动者如何确定劳动争议仲裁被申请人? / 62
4. 用人单位发生合并或分立,劳动者如何确定劳动争议仲裁被申请人? / 63
5. 外国公司驻我国代表处与劳动者发生劳动争议,劳动者如何确定被申请人? / 63
6. 不具有合法经营资格的用人单位与劳动者发生劳动争议,劳动者如何确定被申请人? / 64

7. 承包经营过程中,劳动者与承包人产生劳动争议时,劳动者如何确定被申请人? / 65
8. 企业的分支机构与劳动者产生劳动争议的,劳动者如何确定被申请人? / 66
9. 用人单位在被吊销营业执照、解散、撤销、歇业或破产后发生劳动争议,劳动者如何确定被申请人? / 66
10. 国家机关,事业单位的内部职能部门或分支机构以自己的名义对外与劳动者订立劳动合同的,双方发生劳动争议,劳动者如何确定被申请人? / 67

### 律师解疑之三:仲裁中的举证

1. 劳动者如何收集证据证明与用人单位存在事实劳动关系? / 82
2. 用人单位拒发书面解除或终止劳动合同通知书引发的纠纷,劳动者如何举证? / 83

### 律师解疑之四:仲裁的申请与受理

1. 当事人提起劳动争议仲裁申请后撤诉,又提起劳动争议仲裁的,仲裁委员会是否受理? / 90
2. 劳动者就与用人单位的劳动争议已向劳动监察机构投诉并经立案处理的情况下,劳动者就同一事项再申请仲裁的,仲裁委员会是否受理? / 91
3. 未经仲裁程序直接进入诉讼程序的劳动争议案件,当事人又向劳动争议仲裁委员会申请仲裁的,仲裁委员会是否受理? / 92
4. 用人单位和劳动者就工伤待遇已经达成赔偿协议后,劳动者又申请劳动争议仲裁的,仲裁委员会如何处理? / 92
5. 劳动争议仲裁委员会下发不予受理通知书,申请人该如何处理? / 93
6. 劳动争议仲裁委员会口头通知不予受理,申请人该如何处理? / 93

7. 哪些情况下,当事人可以申请仲裁员回避? / 94
8. 什么是劳动争议仲裁时效的中止与中断? / 95
9. 劳动争议案件的仲裁文书的送达有哪几种方式? / 95

## 律师解疑之五:仲裁的开庭与裁决

1. 当事人忘记仲裁委员会通知的开庭时间而没有到庭参加仲裁的,该怎么办? / 102
  2. 仲裁调解书和仲裁裁决书的法律效力有什么异同? / 103
  3. 劳动争议仲裁中,哪些情况当事人可以申请先予执行? / 103
  4. 仲裁委员会做出的哪些仲裁裁决书为终局裁决? / 104
  5. 哪些劳动争议案件,仲裁委员会可以适用部分裁决? / 105
  6. 当事人如何阅读劳动争议仲裁裁决书? / 106
  7. 劳动争议仲裁委员会应当在什么时间内做出裁决? / 107
  8. 人民法院对经劳动争议仲裁裁决的纠纷准予撤诉或者驳回起诉后劳动争议仲裁裁决何时生效? / 108
  9. 当事人申请劳动争议仲裁,是否应缴纳仲裁费? / 108
- 附:劳动争议仲裁流程图 / 53

劳动争议仲裁申请书 / 70 劳动争议仲裁答辩书 / 74

## 步骤



## 律师帮你打赢劳动争议官司

109

### 一、什么是劳动争议诉讼

112

### 二、打劳动争议官司前的准备

113

对劳动争议官司进行分析 / 113 确定劳动争议诉讼参与人 / 114 确定劳动争议诉讼的请求 / 116 书写起诉

状与答辩状/ 117	
<b>三、劳动争议诉讼的起诉与受理</b>	<b>123</b>
起诉/ 123    受理/ 125	
<b>四、诉讼保全与先予执行</b>	<b>126</b>
财产保全/ 126    证据保全/ 127    先予执行/ 128	
<b>五、劳动争议诉讼的审理</b>	<b>130</b>
劳动争议诉讼审理的一般程序/ 130    当事人的诉讼权利与诉讼义务/ 132    延期审理/ 133    诉讼中止/ 134    举证与质证/ 135    法庭辩论/ 137    法庭调解/ 138    文书送达/ 138	
<b>六、判决与裁定</b>	<b>140</b>
<b>七、上诉与二审</b>	<b>141</b>
上诉的条件/ 141    如何书写上诉状/ 141    如何提交上诉状/ 143    二审审理前的准备工作/ 143    二审判决/ 144	
<b>八、再审程序</b>	<b>145</b>
<b>九、执行</b>	<b>146</b>
执行的概念与条件/ 146    执行的依据/ 146    执行的管辖/ 147    执行的方法/ 148    执行和解、异议、中止与终结/ 149	

## 律师解疑:劳动争议诉讼

1. 劳动争议诉讼过程中,当事人增加诉讼请求的,人民法院如何处理? / 151
2. 劳动争议仲裁的双方当事人都提起诉讼的,人民法院如何处理? / 152
3. 当事人申请了支付令,对方提出书面异议,当事人可否直接向人民法院提起诉讼? / 153
4. 用人单位对劳动者做出的免职决定是否属于人民法

- 院的受理范围? / 154
5. 劳动者可否凭工资欠条直接向人民法院提起诉讼? / 154
  6. 如果当事人仅就劳动争议仲裁委员会裁决的部分事项提起诉讼,没有提起诉讼的裁决事项是否生效? / 154
  7. 劳动争议仲裁委员会在仲裁期间,没有追加承包人或发包人为当事人,仲裁裁决做出后,如果承包人或发包人以劳动者为被告向人民法院诉讼,要求追加当事人的,人民法院会如何处理? / 155
  8. 劳动争议仲裁委员会作出裁决后,当事人不服向人民法院提起诉讼,人民法院认为该事项不属于人民法院受理范围而裁定不予受理,仲裁裁决是否发生法律效力? / 155
  9. 当事人在劳动争议调解委员会主持下达成调解协议,负有义务的一方不履行的,劳动者可否直接向人民法院起诉? / 156
  10. 仲裁委员会以申请仲裁的主体不适格为由,做出不予受理的书面裁定、决定或通知的,人民法院应当如何处理? / 156
  11. 劳动者未履行劳动合同约定的保守商业秘密的义务,造成用人单位商业秘密被侵害而发生纠纷,是否按劳动争议受理? / 157
  12. 劳动者称用人单位口头通知解除劳动关系,用人单位称劳动者是自动离职,如双方均未提供证据,人民法院如何认定? / 157
  13. 在劳动争议官司中,当事人在什么情况下可以向人民法院申请调查取证? / 158
  14. 在劳动争议官司中,哪些情况人民法院可以免除当事人的举证责任? / 158

15. 在诉讼过程中,用人单位改变或者撤销处理决定的,如果劳动者未撤回起诉,人民法院如何处理? / 159
16. 劳动争议案件的当事人向人民法院申请强制执行,应在什么期间提出? / 159
17. 劳动争议当事人向人民法院申请执行时,应提交哪些材料? / 159
18. 劳动争议当事人提起上诉后又反悔的,该怎么办? / 160
19. 人民法院应当在多长时间之内审理完上诉案件? / 161
- 附:劳动争议诉讼流程图/ 111  
 劳动争议诉讼起诉状/ 119 劳动争议诉讼答辩状/ 121

<b>步骤</b>	<b>5</b>	<b>律师帮你分析常见疑难问题</b>	<b>163</b>
		一、如何查找和适用法律	165
		二、如何咨询与聘请律师	166
		三、如何申请法律援助	168

<b>附录</b>			<b>171</b>
		附录一:律师帮你明确具体问题的法律依据	173
		附录二:劳动争议相关法律	186

劳动者准备通过法律途径解决与用人单位的争议时,应明确与用人单位之间的争议是否属于法律规定的劳动争议,如果属于劳动争议,应明确可以通过哪些处理机构、通过何种程序有效维护自己的合法权利;当对争议性质产生争议导致有关处理机构相互推诿时,劳动者要及时咨询律师等专业人士,确定处理程序。





### 劳动争议处理流程简图

