

工会工作速查手册
工会专家队伍建设专辑

劳动争议调解员、兼职仲裁员 速查手册

LAODONGZHENGYI TIAOJIEYUAN
JIANZHI ZHONGCAIYUAN
SUCHA SHOUCHE

贾海龙 盖 蕾◎编著

专业性·政策性·权威性
打造高素质的工会专家队伍

 中国工人出版社

工会工作速查手册系列丛书

工会专家队伍建设专辑

劳动争议调解员、兼职仲裁员 速查手册

贾海龙 盖蕾 编著

中国工人出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

劳动争议调解员、兼职仲裁员速查手册/贾海龙,
盖蕾编著. —北京: 中国工人出版社, 2010. 5

ISBN 978 - 7 - 5008 - 4685 - 7

I. 劳… II. ①贾…②盖… III 劳动争议—劳动法
—中国—手册 IV. D922. 591 - 62

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2010) 第 055311 号

出版发行: 中国工人出版社

地 址: 北京鼓楼外大街 45 号

邮 编: 100120

电 话: (010) 62350006(总编室) (010)82075935(编辑室)

发行热线: (010) 62005450 62005042 (传真)

网 址: <http://www.wp-china.com>

经 销: 新华书店

印 刷: 三河市国英印务有限公司

版 次: 2010 年 5 月第 1 版 2010 年 5 月第 1 次印刷

开 本: 850 毫米×1168 毫米 1/32

印 张: 8.875

册 数: 6000 册

定 价: 20.00 元

版权所有 侵权必究

印装错误可随时退换

目 录

第一章 劳动争议处理概述	(1)
一、劳动争议介绍	(1)
1. 什么是劳动争议	(1)
2. 劳动争议主要有哪些分类	(3)
3. 劳动争议涉及劳动者的哪些劳动权利和义务	(4)
4. 哪些争议不属于劳动争议	(6)
5. 农民工最容易发生哪些劳动争议	(8)
二、劳动争议处理的一般流程	(9)
6. 我国劳动争议处理有哪些原则	(9)
7. 我国处理劳动争议的机构有哪些	(12)
8. 如何进行劳动争议处理	(14)
9. 劳动争议处理流程	(18)
三、劳动争议仲裁与劳动保障监察	(18)
10. 劳动争议仲裁与劳动保障监察有何区别	(18)
11. 劳动保障监察与劳动争议仲裁的受案范围	(21)
12. 遭遇侵权, 劳动者如何选择劳动保障监察和 劳动争议仲裁维权	(22)
第二章 劳动争议调解	(25)
一、劳动争议调解简介	(25)
1. 什么是劳动争议调解	(25)

2. 劳动争议调解有什么作用	(25)
3. 劳动争议调解收费吗	(26)
二、各级劳动争议调解组织	(27)
4. 我国有哪些劳动争议调解组织	(27)
(一) 企业劳动争议调解委员会	(27)
5. 什么是企业劳动争议调解	(27)
6. 企业劳动争议调解委员会由哪些人员组成	(27)
7. 企业劳动争议调解委员会主任与调解员的任职 条件	(28)
8. 企业劳动争议调解委员会的工作职责是什么	(28)
9. 企业劳动争议调解委员会主任和委员的职责 是什么	(30)
10. 发生劳动争议后是否一定要申请企业劳动 争议调解	(30)
(二) 基层人民调解组织	(31)
11. 什么是人民调解	(31)
12. 什么是人民调解委员会和人民调解员	(32)
13. 人民调解委员会的任务	(32)
14. 人民调解委员会的调解工作应当遵守的原则	(33)
15. 怎样发挥人民调解在调解劳动争议中的作用	(33)
(三) 乡镇、街道的劳动争议调解组织	(33)
16. 什么是在乡镇、街道设立的具有劳动争议调解 职能的组织	(33)
17. 在乡镇、街道设立的具有劳动争议调解职能的 组织的职责是什么	(34)
三、劳动争议调解的原则	(35)
18. 劳动争议调解有哪些原则	(35)
四、劳动争议调解的流程	(38)
19. 劳动争议调解流程	(38)

(一) 调解申请	(39)
20. 劳动争议双方当事人如何申请调解	(39)
21. 集体劳动争议的, 职工可以推举代表参加调解 ...	(39)
22. 什么时候请劳动争议调解代理人, 如何请代理人.....	(39)
23. 什么是劳动争议调解申请书.....	(40)
24. 如何制作劳动争议调解申请书.....	(40)
25. 填写并递交劳动争议调解申请书的法律意义.....	(42)
(二) 受理	(43)
26. 劳动争议调解委员会受理调解的程序是什么.....	(43)
27. 劳动争议调解委员会如何审查申请.....	(43)
(三) 调解	(44)
28. 劳动争议调解委员会进行调查核实	(44)
29. 召开会议, 实施调解.....	(44)
30. 当事人可以提请调解回避.....	(45)
31. 调解也有期限要求.....	(45)
32. 调解达成协议后应制作调解协议书.....	(46)
33. 如何制作调解协议书.....	(46)
34. 制作劳动争议调解协议书的注意事项.....	(48)
35. 劳动争议调解协议书的法律效力	(48)
36. 调解协议书应什么时候送达当事人.....	(50)
37. 调解不成怎么办.....	(51)
38. 如何制作劳动争议调解意见书.....	(52)
39. 劳动争议调解意见书的作用.....	(53)
五、劳动争议调解员应掌握的方法与技巧	(53)
40. 劳动争议调解员常见的调解方法有哪些.....	(53)
41. 劳动争议调解员需要掌握哪些调解技巧.....	(54)
六、调解范例	(56)
42. 如何调解因订立劳动合同产生的劳动争议.....	(56)

43. 如何调解因履行劳动合同产生的劳动争议·····	(59)
44. 如何调解因试用期、合同期限问题产生的 劳动争议·····	(61)
45. 如何调解因订立集体合同产生的劳动争议·····	(63)
46. 如何调解因履行集体合同产生的劳动争议·····	(63)
 第三章 劳动争议仲裁 ·····	(66)
一、劳动争议仲裁简介 ·····	(66)
1. 什么是劳动争议仲裁·····	(66)
2. 劳动争议仲裁有哪些作用·····	(68)
3. 劳动争议仲裁有哪些原则·····	(69)
4. 劳动争议仲裁流程·····	(71)
二、劳动争议仲裁委员会、委员、仲裁庭 ·····	(72)
5. 什么是劳动争议仲裁委员会·····	(72)
6. 劳动争议仲裁委员会由哪些人员组成·····	(72)
7. 劳动争议仲裁委员会的职责是什么·····	(73)
8. 仲裁员应当具备哪些任职条件·····	(73)
9. 什么是劳动争议仲裁庭·····	(74)
10. 什么是劳动争议仲裁管辖·····	(75)
三、劳动争议仲裁相关人 ·····	(77)
11. 什么是劳动争议仲裁参加人·····	(77)
12. 什么是劳动争议仲裁的当事人·····	(78)
13. 劳动争议仲裁的当事人有哪些权利和义务·····	(79)
14. 什么是劳动争议仲裁的共同当事人·····	(80)
15. 什么是劳动争议仲裁的第三人·····	(81)
16. 什么是劳动争议仲裁的代理人·····	(83)
17. 劳动争议仲裁委托代理人·····	(84)
18. 法定代理人·····	(85)
19. 指定代理人·····	(86)

20. 将劳动争议仲裁委托给代理人有哪些好处·····	(86)
21. 仲裁代理人应具备哪些素质·····	(87)
四、劳动争议仲裁申请 ·····	(87)
22. 劳动争议申请仲裁时效·····	(87)
23. 什么是劳动争议仲裁申请·····	(91)
24. 劳动争议仲裁申请需要具备哪些条件·····	(91)
25. 劳动争议仲裁申请有哪几种形式·····	(93)
26. 什么是劳动争议仲裁申诉书·····	(94)
27. 如何制作仲裁申诉书·····	(94)
28. 书写劳动争议仲裁申诉书的要求·····	(96)
29. 怎样撤回仲裁申请, 什么是按撤回仲裁申请 处理·····	(96)
五、仲裁受理 ·····	(97)
30. 劳动争议仲裁委员会受理案件的程序是什么·····	(97)
31. 劳动争议仲裁委员会怎样对仲裁申请进行审查·····	(97)
六、仲裁开庭审理 ·····	(98)
32. 什么是劳动争议仲裁开庭审理·····	(98)
33. 劳动争议仲裁开庭前要做哪些准备·····	(98)
34. 什么情况下可以延期开庭, 到期也可以 不出庭吗·····	(99)
35. 什么是仲裁员回避制度·····	(100)
36. 书记员宣布仲裁庭纪律·····	(101)
37. 仲裁员宣布开庭、告知当事人的权利义务·····	(102)
38. 仲裁庭听取仲裁申请人的申请和被申请人的 答辩·····	(102)
39. 庭审调查·····	(102)
40. 仲裁辩论·····	(103)
41. 如何制作劳动争议答辩书·····	(104)
42. 开庭笔录·····	(106)

43. 案件评议	(106)
44. 做出裁决	(107)
七、仲裁证据	(107)
45. 劳动争议仲裁中的证据有哪几种	(107)
46. 常见劳动争议需要提交哪些证据	(109)
47. 什么是举证责任	(110)
八、仲裁和解、调解、裁决	(111)
48. 什么是仲裁和解	(111)
49. 仲裁和解与仲裁调解有诸多区别	(111)
50. 什么是仲裁调解	(112)
51. 仲裁调解达成协议应制作调解书	(113)
52. 如何制作仲裁调解书	(114)
53. 劳动争议仲裁调解书的效力	(115)
54. 什么是劳动争议仲裁裁决	(116)
55. 如何制作仲裁裁决书	(116)
56. 劳动争议仲裁裁决的法律效力	(120)
57. 哪些劳动争议仲裁裁决具有终局效力	(120)
58. 哪些劳动争议仲裁裁决不具有终局效力	(120)
59. 用人单位若想申请撤销“一裁终局”的仲裁 裁决必须符合哪些条件	(121)
60. 用人单位申请撤销“一裁终局”的仲裁裁决 有哪些理由	(122)
61. 仲裁裁决撤销后的法律后果是什么	(123)
62. 什么是先予执行	(124)
63. 如何向法院申请劳动报酬支付令	(126)
64. 什么是缺席裁决	(128)
65. 劳动争议仲裁期限是多久	(128)
66. 劳动争议仲裁不收费	(129)

九、强制执行	(129)
十、仲裁文书参考	(130)
67. 劳动争议仲裁申诉登记表	(130)
68. ××劳动争议仲裁委员会立案审批表	(131)
69. ××劳动争议仲裁委员会受理案件通知书	(132)
70. ××劳动争议仲裁委员会不予受理案件 通知书	(132)
71. ××劳动争议仲裁委员会应诉通知书	(133)
72. ××劳动争议仲裁委员会仲裁庭组成人员 审批表	(134)
73. 法定代表人(或主要负责人)身份证明书	(135)
74. 授权委托书	(135)
75. ××劳动争议仲裁委员会指定代理人通知书 ...	(136)
76. ××劳动争议仲裁委员会仲裁第三人通知书 ...	(136)
77. ××劳动争议仲裁委员会回避申请书	(137)
78. ××劳动争议仲裁委员会调查提纲	(138)
79. 调查笔录	(139)
80. ××劳动争议仲裁委员会委托调查函(存根)	(140)
81. ××劳动争议仲裁委员会委托勘验或鉴定函 (存根)	(141)
82. ××劳动争议仲裁委员会通知(存根)	(142)
 第四章 劳动争议诉讼	(144)
一、劳动争议诉讼的基本要求	(144)
1. 什么是劳动争议诉讼	(144)
2. 劳动争议诉讼必须具备哪些条件	(145)
3. 劳动争议诉讼都受理哪些案件	(146)
4. 人民法院不受理哪些劳动争议案件	(146)
5. 该向哪个法院起诉	(148)

6. 双方当事人向不同法院起诉的案件由哪个法院负责审理.....	(149)
7. 什么是劳动争议诉讼时效.....	(149)
8. 劳动争议超过仲裁时效法院为何不受理.....	(149)
9. 人民法院可否直接受理劳动争议案件.....	(150)
10. 劳动争议仲裁委员会不受理, 能向人民法院起诉吗	(150)
11. 什么是劳动争议诉讼的两审终审制	(152)
12. 诉讼费用缴纳日期, 如何申请缓、减、免	(152)
二、诉讼当事人和代理人	(153)
13. 什么是劳动争议诉讼当事人	(153)
14. 用人单位合并、分立的, 如何确定当事人	(154)
15. 用人单位招用尚未解除劳动合同的劳动者, 如何确定诉讼参加人的关系	(155)
16. 用人单位承包经营期间, 如何确定当事人	(155)
17. 劳动者与起字号的个体工商户发生争议, 如何确定当事人	(156)
18. 因派遣合同发生争议, 以谁为被告	(157)
19. 劳动争议当事人享有哪些权利	(159)
20. 劳动争议当事人应承担哪些义务	(160)
21. 什么是诉讼代理人, 如何委托诉讼代理人	(161)
22. 劳动争议当事人可以委托哪些人作为诉讼代理人	(164)
三、提起诉讼	(164)
23. 当事人怎样进行劳动争议诉讼	(164)
24. 双方都起诉的如何确定原、被告	(165)
25. 怎样书写起诉状	(166)
26. 收到起诉状后应该怎么办	(168)
27. 怎样写答辩书, 何时递交答辩状有效	(168)

28. 什么是反诉	(170)
29. 劳动争议仲裁第三人不服裁决可否起诉	(171)
30. 起诉时能否增加请求	(171)
31. 不服仲裁裁决的当事人可以起诉劳动争议 仲裁委员会吗	(172)
32. 对纠正过的裁决不服, 可以起诉吗	(172)
四、收集并提供证据	(173)
33. 什么是“谁主张, 谁举证”	(173)
34. 什么是“举证责任倒置”, 哪些劳动争议案件 适用举证责任倒置	(174)
35. 什么叫证据保全	(176)
36. 如果当事人提供不出证据怎么办	(176)
37. 劳动争议调解委员会的调解协议可否作为 法院的审理依据	(177)
38. 用人单位的规章制度可否作为法院审案的 依据	(177)
五、审判	(179)
39. 在人民法院达成调解协议后可否反悔	(179)
40. 如何提起上诉	(180)
 第五章 强制执行	 (182)
1. 用人单位不履行裁决或判决结果怎么办	(182)
2. 什么是劳动争议的强制执行	(182)
3. 申请强制执行仲裁裁决书的期限是多长	(183)
4. 执行中止是否就不再执行了	(183)
5. 当事人能否就裁决的部分内容申请执行	(184)
6. 对部分人起诉的裁决能申请执行吗	(184)
7. 所有裁决均可强制执行吗	(184)
8. 复议仲裁决定书能否作为执行依据	(185)

9. 强制执行申请书样式·····	(186)
-------------------	-------

第六章 工会与劳动争议处理····· (188)

1. 工会在劳动争议处理中有何作用·····	(188)
2. 工会如何在劳动争议处理中发挥作用·····	(189)
3. 工会参与劳动争议处理的原则·····	(190)
4. 工会在劳动争议调解工作中的地位是什么·····	(191)
5. 工会在劳动争议调解中的职责和作用是什么·····	(191)
6. 工会在劳动争议仲裁中的地位是什么·····	(193)
7. 工会参加劳动争议仲裁的职责和作用是什么·····	(193)
8. 工会参加劳动争议仲裁应遵循的原则是什么·····	(194)
9. 工会在劳动争议诉讼中的地位是什么·····	(194)
10. 工会在劳动争议诉讼中的职责是什么·····	(195)
11. 工会如何代表职工参加集体合同争议诉讼·····	(196)
12. 企业发生停工、怠工时工会该如何处理·····	(197)

附 录

中华人民共和国劳动争议调解仲裁法·····	(198)
企业劳动争议调解委员会组织及工作规则·····	(207)
人民调解委员会组织条例·····	(211)
劳动争议仲裁委员会组织规则·····	(213)
劳动人事争议仲裁办案规则·····	(217)
中华人民共和国劳动法·····	(226)
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·····	(240)
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(二)·····	(243)
中华人民共和国劳动合同法·····	(247)
中华人民共和国劳动合同法实施条例·····	(263)

第一章 劳动争议处理概述

一、劳动争议介绍

1. 什么是劳动争议

劳动争议：又叫劳动纠纷、劳资争议或劳资纠纷。根据《劳动法》和《劳动争议调解仲裁法》的规定，劳动争议是指依法建立劳动关系的用人单位和劳动者之间，因劳动权利和义务问题产生分歧而引起的争议。

劳动争议具有如下特征：

(1) 劳动争议主体一方为用人单位，另一方是劳动者；

(2) 劳动争议主体之间存在劳动关系，即劳动者与用人单位有隶属性劳动关系，劳动争议是在这种劳动关系存续期间发生的；

(3) 劳动争议的内容与劳动权利、义务有关，即，是因为劳动就业、劳动合同、劳动报酬、工作时间和休息时间、劳动安全与卫生、社会保险与福利、职业培训等引起的争议。

从劳动争议的特征可以看出，用人单位之间、劳动者之间、用人单位与没有与之建立劳动关系的劳动者之间、用人单位与劳动者间不是因劳动权利义务产生的争议，都不属于劳动争议。

根据《劳动争议调解仲裁法》，劳动争议处理机构（劳动争议调解组织、劳动争议仲裁委员会和人民法院）受理下列劳动

争议:

- (1) 因确认劳动关系发生的争议;
- (2) 因订立、履行、变更、解除和终止劳动合同发生的争议;
- (3) 因除名、辞退和辞职、离职发生的争议;
- (4) 因工作时间、休息休假、社会保险、福利、培训以及劳动保护发生的争议;
- (5) 因劳动报酬、工伤医疗费、经济补偿或者赔偿金等发生的争议;
- (6) 法律、法规规定的其他劳动争议。

【典型小案例】

李飞是某大学自动化系的学生。大四第二学期,他到一家私营企业去实习。实习期间,厂里刚好引进了一套自动化设备。但厂里送去培训后懂操作的技术工人因急病住院了,而其他职工对这套设备都不太熟悉。李飞自告奋勇,通过阅读说明书,加上实践,慢慢掌握了设备的操作方法。于是在技术工人住院期间,该厂老板让李飞操作设备,并答应每月给他 800 元的报酬。但直到实习期满,老板也没有兑现承诺。李飞认为老板言而无信,没有给他支付工资,侵犯了自己取得劳动报酬的权利,决定向当地劳动争议仲裁委员会申请仲裁,但当地劳动争议仲裁委员会却没有受理。

【评析】

大学生实习报酬一直是一个很尴尬的问题,在这里之所以用“报酬”而不用“工资”,是因为实习生并不是严格意义上的劳动者,不能取得用人单位正式的工资。什么是实习呢?最初的实习一般是学校和用人单位通过某种合作为学生创造校外学习的机会。实习更注重的是在实践中学习,丰富实习学生的课本知识。在这种情况下,似乎是学校“求”着用人单位给学生机会,学校

往往会给用人单位钱，用人单位才肯干，当然不会要求用人单位给实习报酬了。作为教学过程的一部分，实习的内容主要是学习而非劳动。

由于实习生在法律上还没有被认定为劳动者，因此即使出现了纠纷也不能申请劳动仲裁，只能通过民事诉讼的方式解决。因此，为维护自己权益考虑，学生在实习之前一定要和企业签订实习协议，规定实习内容和报酬，作为今后维权的依据。

在本案中，李飞作为实习生到企业去实习，与企业之间没有形成劳动关系，因实习报酬引起的纠纷也不是劳动争议。因此，李飞不能就实习报酬争议申请劳动争议仲裁。李飞如果要维权，可向当地人民法院提起民事诉讼。

2. 劳动争议主要有哪些分类

劳动争议根据其主体、客体和内容的不同，可以有不同的分类。

(1) 根据主体的不同，劳动争议分为个人劳动争议与集体劳动争议。

《劳动争议调解仲裁法》第七条：“发生劳动争议的劳动者一方在十人以上，并有共同请求的，可以推举代表参加调解、仲裁或者诉讼活动。”

《劳动人事争议仲裁办案规则》第六条：“发生争议的劳动者一方在十人以上，并有共同请求的，劳动者可以推举三至五名代表人参加仲裁活动。”

个人劳动争议是指劳动者个人与用人单位发生的劳动争议。集体劳动争议则分两种：一种是劳动者一方为多人，发生争议的原因和请求是共同的，这种集体争议的劳动者一方应推举代表参加法定的处理程序，其处理程序与个人劳动争议相同。但根据

《劳动人事争议仲裁办案规则》规定，职工一方在十人以上的集体劳动争议适用特别程序。另一种劳动争议为团体争议，即指以工会组织为一方，代表职工与用人单位因签订和履行集体合同产生的争议。

(2) 根据客体的不同，劳动争议可分为权利之争和利益之争。

因执行劳动法律法规与劳动合同、集体合同的规定而发生的劳动争议，通常又叫权利之争。因确定或变更劳动者的权利、义务而发生的劳动争议，亦称利益之争。

(3) 根据内容的不同，劳动争议可分为因执行国家有关工资、保险、福利、职业培训、劳动保护的规定发生的争议；因履行和变更解除劳动合同发生的争议。

根据内容的难易程度，还可分为简单劳动争议和复杂劳动争议。对简单劳动争议，在处理程序上可以简化。

【典型小案例】

2007年3月，某私营企业因经营管理不善而濒临倒闭。此时，企业尚拖欠300多名职工近60万元的工资。在多次和老板交涉、工资依然没有着落的情况下，职工们向企业所在地的劳动争议仲裁委员会提出仲裁申请。劳动争议仲裁委员会经审理作出裁决，要求企业尽快支付职工工资。职工终于拿到了自己的工资。

【评析】

该案是一起典型的集体劳动争议——300多名职工被拖欠工资。这样的争议符合集体争议的特征：劳动者一方为多人，发生争议的原因和请求是共同的。按照我国法律、法规和规章的规定，对这种集体争议劳动者一方应推举代表参加法定的处理程序，在处理程序上与个人劳动争议相同。

3. 劳动争议涉及劳动者的哪些劳动权利和义务

劳动争议涉及劳动者的劳动权利和义务。按照《劳动法》的