

最新

工伤保险条例案例

ZUI XIN GONG SHANG BAO XIAN
TIAO LI ANLI PAN JIE



黎建飞 / 主编

(中国人民大学法学院教授, 民商事法律科学研究中心劳动和社会保障法研究所所长)

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

最新工伤保险条例案例判解

主 编：黎建飞

参编人员：靳友成 周培 阿梅娜 彭丽萍
 罗志芳 刘丹 将兴东 邱燕楠
 任娟娟 陈亮 赵书毅 郑文睿

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

最新工伤保险条例案例判解/黎建飞主编. —北京:
中国法制出版社, 2011. 4

ISBN 978 - 7 - 5093 - 2726 - 5

I. ①最… II. ①黎… III. ①工伤保险 - 条例 - 案例
- 分析 - 中国 IV. ①D922. 555

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 033897 号

策划编辑 舒丹

封面设计 周黎明

最新工伤保险条例案例判解

ZUIXIN GONGSHANG BAOXIAN TIAOLI ANLI PANJIE

主编/黎建飞

经销/新华书店

印刷/河北省三河市汇鑫印务有限公司

开本/880 × 1230 毫米 32

印张/10.75 字数/200 千

版次/2011 年 5 月第 1 版

2011 年 5 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 2726 - 5

定价: 30.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66031119

网址: <http://www.zgfzs.com>

编辑部电话: 66070042

市场营销部电话: 66017726

邮购部电话: 66033288

前 言

全世界每3分钟就有1人死于工伤事故或职业病,每1秒钟内至少有4人在工作中受到伤害——这是国际社会保障协会职业风险预防常设委员会提供的数据。全球每年有近4亿5000万人发生工伤事故或遭受职业病的折磨,另有220万人因为这两种原因丧生——这是国际劳工组织在2007年4月28日“世界职业安全与卫生日”到来之际公布的数字。中国每年因工伤事故和职业病给国家带来的经济损失达2000亿元以上,占GDP的2.5%左右——这是2006年5月在国家安全生产监督管理总局与国际劳工组织共同举办的“世界安全生产与健康日高层研讨会”及“送安全文化到基层”活动中提到的。

工伤保险法律制度在西方发达国家已走过了一百多年的历史,形成了一套相对完整的理论体系和制度。德国及欧洲其他工业国家曾经对工伤事故依据民法来进行处理,要求工人必须出示由于雇主疏忽造成事故的证据。然而,多数情况下的证据显示是工人自身的过错,诉讼多以工人一方败诉而告终。由此产生了大量的社会问题,使得本来已经紧张的劳动关系更加恶化。1884年7月6日,德国颁布工伤保险法,彻底改变了由工人一方负责工业伤害的后果,改变了对工人不利的局面。此后,英国、法国、美国、俄罗斯相继进行工伤保险立法,表明经过工人运动和社会发展,工人地位得到提高,获得了社会保险的基本权利。工伤保险的法律制度是人类文明及社会进步的标志。

工伤保险立法的要义在于将工伤变为国家对劳动者履行的社会责任,工伤保险成为劳动者应该享受的基本权利。国家建立起一种公法意义上的无过错赔偿制度,无论是雇主的过错、他人的过错或者雇员本人的过错和过失都属于赔偿范围。无过错赔偿原则的理论依据在于凡是利用机器从事生产活动的雇主和企业,都有可能对雇员造成职业伤害。劳动者劳动环境本身就具有危险性,劳动者受到伤害是难免的;劳动者的危险来自于雇主,凡利用机器从事生产活动的雇主都有可能对其雇员造成职业伤害;劳动者受到的伤害都是非自愿的,工业社会的法律推定劳动者不会自己伤害自己。并且,工伤事故治疗和伤残发生的赔偿,是对工人因职业伤害造成的经济损失和劳动能力损失的补偿,与工人操作过失无关。职业伤害保险待遇仅仅是对他们经济、健康和劳动力损失的一定补偿,与受害人违反了操作规程在两个完全不同的法律关系中。由此也体现出了工伤保险的根本目的是预防、减少和消除工伤事故的发生。在工伤赔偿中加重用人单位或雇主的责任,可以促使其致力于以预防为主来加大安全生产的投入和管理,从而降低生产事故的发生,降低工伤赔偿的支付,保障劳动者的安全与健康。

立法与案例、理论与实践既相互依存,又相互促进。不过,这种依存与促进多在矛盾与不适中进行。例如,《工伤保险条例》规定了职工在上下班途中受到机动车伤害的,应该享受工伤待遇。然而,当一女工下班时横穿南京火车站内一段铁路被火车撞上身亡后,能否认定为工伤就有了麻烦。用人单位认为该女工回家的路线不正常,因此不能算工伤。劳动主管部门表示,在上下班的线路的问题上他们没有什么疑义,但“火车不是机动车,所以不能认定为工伤。”在《现代汉语词典》中,机动车辆的解释是利用机器开动的车子,《道路交通安全法》却写明“机动车是指以动力装置驱动或者牵引,

上道路行驶的轮式车辆。”火车不是法律定义上的机动车,因此该女工不能享受工伤的待遇。法院则认为对《工伤保险条例》中机动车的理解,应当符合普通大众的认识,它不仅包括道路上行驶的车辆,还应该包括轨道交通中的火车,轻轨等符合机动车技术特征的交通工具。现在,新的《工伤保险条例》算是彻底地解决了这一问题,将认定范围从原来的上下班途中机动车事故伤害调整扩大到非本人主要责任的交通事故以及城市轨道交通、客运轮渡和火车事故伤害。其中的“非本人主要责任”虽然被解释为引导职工群众高度重视上下班途中的交通安全,对上下班途中本人承担主要责任的交通事故,如无证驾驶、酒后驾车等行为造成本人伤亡的,不纳入工伤的范围,但在实践中却又会增加许多难以解决的纠纷和麻烦。

一起工伤事故两级鉴定结论不同,待遇相差甚远是长期存在的问题。某劳动者2008年2月15日在车间工作时右手严重挤伤,市劳动能力鉴定委员会鉴定为工伤六级。劳动者据此向市劳动争议仲裁委员会提起了仲裁申请,要求单位按照六级伤残的待遇给予赔偿。但2009年3月,用人单位向省劳动能力鉴定委员会提出了再次鉴定的申请,经鉴定将劳动能力等级由六级改变为七级。这意味着在伤残补助金和就业补助金这两部分,差别至少在10万元以上。劳动者起诉到人民法院,要求按照六级工伤待遇赔偿,没有得到支持;上诉后,仍然没有得到支持。新的《工伤保险条例》简化了工伤认定程序,对事实清楚、权利义务明确的工伤认定申请,应当在15日内做出工伤认定的决定。同时,取消了工伤认定争议中的行政复议前置程序,缩短了争议处理的程序和时间,有利于保护工伤职工的合法权益。

“死得快算工伤,死得慢不算工伤”在工伤认定中最为雷人,换成规范用语是如何理解48小时内抢救无效死亡视同工伤?长时间

加班后,一银行职员突然昏倒,后被确诊为脑干出血,7天后不治身亡。事后其遗孀被告知:尽管是在加班时倒下的,但丈夫却不能认定为工伤,原因是《工伤保险条例》第十五条第一项:职工在工作时间和工作岗位,突发疾病死亡或者在48小时之内经抢救无效死亡的,应视同工伤。换言之只有在48小时内抢救无效死亡,才能认定为工伤。一家工厂的员工在工作岗位上突发脑溢血,经医院抢救49个多小时后无效死亡,只因多治疗了一个多小时,不能认定其为工伤。一位公交车司机在上班开车途中突发疾病昏迷,抢救11天后宣告死亡,也被拒绝认定其为工伤。《工伤保险条例》把“突发疾病”纳入工伤保护是对劳动者的保护,48小时的限定也是为了避免将突发疾病的范围扩大。但现实中却出现了让很多突发疾病的员工在保命还是保工伤之间进行抉择,也让一些不良的用人单位故意拖延治疗时间,逃避承担职工工伤的责任。实践中也有自寻其便者,如某工程师开会发言时突发脑溢血,抢救无效3天后死亡,市劳动和社会保障局认为,出于人性化的考虑,利用呼吸机延续病人生命超过48小时后死亡的,也应给予办理工伤手续。这虽然人性化了,但法律的规范性却受到了挑战。如何有效地解决——即便是新的《工伤保险条例》也没有做出回答。

本书所选案例具有典型性,并且多为现实生活中发生的真实案件,多数都穷尽了全部法律程序和救济手段,涉及工伤事故发生后从认定到赔偿的全部内容,涵盖了《工伤保险条例》的各个部分。在体例上,延续了我们编著此类书籍最为读者认可的成功模式,以【焦点问题】、【适用要旨】、【案情】、【审判】、【解读】、【法律依据】六个部分构建出简明、便捷的法律解读内容,以案例提出问题,以法律解释案例,以法理说明案例与法律在现实生活中的共性与差异,揭示了工伤受害者及其亲属与工伤认定、鉴定、仲裁和审判机构及其工

作人员面对同一案例的共识与分歧。

在具体内容中,以“焦点问题”提出案例所涉及的关键问题或者歧见所在,既能引发读者的思考,也为类似事件当事人提供引导。“适用要旨”用简洁的语言直接指出案件的法律适用及判解依据。“案情”与“审判”在描述案件的同时,也向读者展示了仲裁和法院在审理案件过程中的思考方式和逻辑程序。“解读”旨在帮助读者正确地认识案件事实和理解可予援引的法律规则。为此,作者对案件所涉及的关键问题和事实与法律的疑难之处进行探讨与分析,既对法律条文进行法理解释,也对案件进行讨论,并就案件中的重要问题进行法律和事实两方面的深层次的分析,使读者能够充分理解这类案件在实践中的结局,尤其是在新《工伤保险条例》适用后的可能性结果和实质性变化。“法律依据”将案件在工伤认定、鉴定和仲裁、审判中可能涉及的法律法规尽数罗列出,便于读者查找、对比与掌握,尤其是对于新《工伤保险条例》查找、对比与掌握。当然,书中选取的案例发生在新《工伤保险条例》颁布实施之前,本书的解析并不具有溯及既往的法律效力。

实践总是比理论超前,工伤案件也会比工伤立法丰富多彩。我们相信本书编著者的上述努力会为本书的读者提供方便的指导和帮助,也会继续关注实践和法律的变化、关注读者的新需求,与读者一道为我国工伤保险法律制度的健全与完善尽一份责任。

黎建飞

2011年5月

目 录

第一章 工伤保险的适用范围

1. 刘某等与王某等生命权、健康权、身体权纠纷上诉案 (3)

焦点问题

事实劳动关系和雇佣关系在工伤认定上是否具有实质性区别？雇佣活动中雇工受伤，雇主承担什么责任？

2. 某市工业和信息化局诉张某劳动争议纠纷案 (24)

焦点问题

劳务关系和劳动关系对工伤认定有何不同影响？用人单位未为职工参加工伤保险，职工因工受伤后，能否享受工伤待遇？

3. 陈维礼诉赖国发雇佣合同纠纷案 (32)

焦点问题

当事人在履行雇佣合同的过程中受伤致残，可否认定为工伤而给予工伤保险待遇？

4. 罗倩诉奥士达公司人身损害赔偿纠纷案 (43)

焦点问题

第三人帮助计件报酬的劳动者在用人单位完成工作量的过程中伤亡的，可否认定为工伤而给予工伤保险待遇？

5. 陈某与某建设集团有限公司等工伤保险待遇纠纷上诉案……（54）

焦点问题

转包关系中的雇主和雇员，雇员在为雇主工作时受伤，雇主和发包方谁应承担赔偿责任？相关的法律依据是什么？

6. 邢某在服刑期间受伤致残不服某监狱伤残补偿决定案 …（63）

焦点问题

在押服刑人员在服刑期间进行劳动改造时受伤致残，可否认定为工伤而享受工伤保险待遇？

第二章 工伤认定（上）

1. 甲塑料容器厂诉乙县劳动和社会保障局工伤认定纠纷案 ……………（75）

焦点问题

职工与用人单位之间存在事实劳动关系的，在工作期间出现伤亡事故的，可否认定为工伤而给予工伤保险待遇？

2. 黑龙江省哈尔滨市某经贸公司不服黑龙江省哈尔滨市

道里区劳动和社会保障局工伤认定案 (83)

焦点问题

认定构成工伤，需要具备哪些前提条件？

3. 铃王公司诉无锡市劳动局工伤认定决定行政纠纷案 (88)

焦点问题

如何界定上班时间内受到的伤害是否与工作有关？

4. 工间休息被打伤，不予认定工伤的行政裁决被法院
撤销案 (106)**焦点问题**

劳动者在工作休息期间，因受他人殴打受到伤害，
能否认定为工伤？

5. 何文良诉成都市武侯区劳动局工伤认定行政行为案 (113)

焦点问题

职工在工作期间上厕所不慎摔伤致死，可否认定为
工伤，而给予工伤保险待遇？

6. 孙某诉劳动局工伤认定行政纠纷案 (122)

焦点问题

工伤认定中的工作时间、工作场所、工作原因如何
理解和界定？职工的过失是否影响工伤的认定？

7. 杨某诉宝二十冶公司人身损害赔偿纠纷案…………… (131)

焦点问题

工作时间、工作地点，因用人单位以外的第三人侵权造成劳动者人身损害，是否构成工伤？劳动者在获得用人单位工伤保险赔偿后，又向侵权人提起人身损害赔偿诉讼，是否于法有据？

第三章 工伤认定（下）

1. 北京某酒店诉北京市某区劳动和社会保障局工伤认定
行政纠纷案…………… (143)**焦点问题**

在工伤保险认定中，如何界定“上下班时间”及“上下班途中”。下岗工人再就业作为临时工时，其工伤保险应由谁来缴纳？

2. 河南甲股份有限公司诉许昌市劳动和社会保障局工伤
认定纠纷案…………… (158)**焦点问题**

劳动者下班之后，无证驾驶摩托车且没有配戴安全头盔发生交通事故死亡的，可否认定为工伤并享受工伤保险待遇？

3. 重庆市涪陵区劳动和社会保障局与秦某社会保障行政
确认纠纷上诉案…………… (164)

焦点问题

下班后用人单位领导在非单位范围的其他地方调解职工之间的矛盾纠纷而伤亡的，可否认定为工伤并享受工伤保险待遇？

4. 某建筑集团不服山东省东营市劳动和社会保障局工伤认定决定案 (173)

焦点问题

工伤的认定标准是什么，以及患者或者患者家属拒绝治疗是否对工伤认定有影响？

5. 职业病认定案 (179)

焦点问题

劳动者患职业病，在什么样的条件下能够认定为工伤？

6. 某化工有限责任公司诉张掖市劳动和社会保障局工伤认定行政纠纷案 (187)

焦点问题

用人单位对所有职工放假，职工因客观原因仍在用人单位里滞留，突发疾病死亡能否视同工伤？

第四章 工伤认定程序

1. 某石油公司与景某工伤事故损害赔偿纠纷上诉案 (197)

焦点问题

未对交通事故责任责任人提起民事赔偿诉讼，是否影响工伤认定程序？用人单位能否以此作为抗辩事由主张免责？

2. 杨庆峰诉无锡市劳动和社会保障局工伤认定行政纠纷案 … (206)**焦点问题**

工伤事故发生时伤害后果尚未发生或不明显，经过一段时间后伤害后果发生或显现出来，经医生诊断证明确系之前的工伤事故所导致的，应当如何确定工伤认定申请时效的起算时间？

3. 松业石料厂诉荥阳市劳保局工伤认定案 …… (218)**焦点问题**

劳动者申请工伤认定，用人单位应承担什么样的责任？

4. 工伤申请已过工伤认定时效能否享受工伤保险待遇案 … (230)**焦点问题**

用人单位没有在法律规定的期间申请工伤认定，劳动者能否自行向劳动行政部门申请工伤认定？

第五章 劳动能力鉴定与工伤保险待遇

1. 孙某诉重庆市某运输有限公司工伤保险待遇纠纷案 …… (241)

焦点问题

什么是劳动能力鉴定？什么是劳动能力复查鉴定？
因工六级伤残可以享受哪些工伤待遇？

2. 劳动能力伤残鉴定结论认定案 (252)

焦点问题

用人单位对伤残鉴定部门的伤残鉴定不予认可，并依此拒绝承担相应的赔偿责任，劳动者应如何维护自己的合法权益？

3. 吴某诉长沙市某科技开发公司劳动争议纠纷案 (262)

焦点问题

用人单位未为职工缴纳工伤保险费的，工伤职工的工伤保险待遇由谁承担？用人单位欠缴工伤保险费的，应承担什么不利后果吗？

4. 某纸业有限公司诉陈某工伤待遇案 (270)

焦点问题

工伤事故发生后，劳动者能否选择继续履行劳动合同或终止劳动合同，能否对工伤保险待遇的给付方式进行选择？

5. 宋某诉某材料有限公司劳动争议纠纷案 (278)

焦点问题

工伤医疗的停工留薪期是多久？工伤后，医疗期内用人单位是否有权解除劳动合同？

6. 王某诉某有限公司协和煤矿等劳动争议纠纷案 …………… (289)

焦点问题

用人单位注销的，原用人单位的开办单位是否应当承担原用人单位应承担而未承担的工伤保险责任？

第六章 特别规定

1. 陈某诉某油漆（中国）有限公司主张工伤赔偿案 …………… (299)

焦点问题

劳动者是否可以同时享受商业保险和工伤保险待遇？用人单位能否以劳动者已享受商业保险赔偿而拒绝再承担工伤保险责任？

2. 个人独资企业解散是否应当承担工伤赔偿责任案 …………… (309)

焦点问题

职工享受工伤补偿前，个人独资企业解散的，应由谁来承担工伤赔偿责任？

3. 陈甲与某汽车租赁公司劳动合同纠纷上诉案 (315)

焦点问题

《工伤保险条例》对于劳动者在该条例颁布实施前所受的工伤事故是否具有溯及力？