



大律师办案实录 ③

*Procedures and practice
skills on labor arbitration
and litigation*



劳动争议仲裁诉讼 流程与办案技巧

贾宝军 丁丽萍 著

法律出版社

大律师办案实录

*Procedures and practice
skills on labor arbitration
and litigation*



劳动争议仲裁诉讼 流程与办案技巧

贾宝军 丁丽萍 著

法律出版社

D922.59
8

图书在版编目(CIP)数据

劳动争议仲裁诉讼流程与办案技巧 / 贾宝军, 丁丽萍著. —北京: 法律出版社, 2015. 6
(大律师办案实录 / 田文昌主编)
ISBN 978 - 7 - 5118 - 8108 - 3

I. ①劳… II. ①贾…②丁… III. ①劳动争议—民事
诉讼—诉讼程序—中国 IV. ①D922.591

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2015)第 139744 号

劳动争议仲裁诉讼流程与办案技巧

贾宝军 著
丁丽萍

责任编辑 王 扬
装帧设计 乔智炜

© 法律出版社·中国

开本 710 毫米×1000 毫米 1/16
版本 2015 年 7 月第 1 版
出版 法律出版社
总发行 中国法律图书有限公司
责任校对 郭艳萍
印刷 三河市龙大印装有限公司

印张 15.25 字数 216 千
印次 2015 年 7 月第 1 次印刷
编辑统筹 独立项目策划部
经销 新华书店
责任印制 张建伟

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)
电子邮件/info@lawpress.com.cn
网址/www.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/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)
全国各地中法图分、子公司电话:
第一法律书店/010-63939781/9782
重庆公司/023-65382816/2908
北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843
上海公司/021-62071010/1636
深圳公司/0755-83072995

书号: ISBN 978 - 7 - 5118 - 8108 - 3
(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

定价: 43.00 元

京都律所成立20周年 丛书编辑委员会

主 编：田文昌

委 员：曹树昌 朱勇辉 白冬飏 蔡景丽 郭 庆
公丕国 韩嘉毅 韩 良 金 杰 刘 铭
孟 冰 秦庆芳 瞿丽红 王九川 王卿芸
吴立伟 肖树伟 杨大民 杨照东 张振祖
钟延红 邹佳铭

序

了解律师的人都知道,要做好这门行业,需要不断地学习和总结。从执业需要来讲,学习是不得已的事,比如手头上正在办理的业务,遇到相关的法律修改,或有新的判例出现,必须要拿来学习一番,否则就可能出错,无法向委托人交代。有时,律师还要参加相应的法律知识或技能培训甚至去攻读学位。

但就总结来说,却不是每位律师都愿意去做的。这里说的总结,是指用心思考自己的执业得失,做些研究,并能整理成系统的文字。一方面,这样的总结费时又费力,很难产生立竿见影的效益,导致不少律师不愿在这上面花费时间;另一方面,这样的总结的确需要掌握一些基本的研究方法,也需要有较好的文字表达能力。

从我和一些同仁创办律师所开始,我们就要求全体律师重视业务学习和总结。在京都律师所内部,我们坚持进行内部自我培训,鼓励撰写论文、著作,同时也经常举办专题研讨会或请人来作讲座。在招聘方面,也强调多引进既有实务操作能力、也有研究能力的专家型律师。所以,这些年来,京都所律师的学习研究能力持续得到提升。这对律师所业务的发展也起到不小的推动作用,不少客户把京都所称为“学院派”律师事务所。

在律师个人研究蔚然成风之际,京都也开始进行团队式的“总结”工作,即由律师所组织制定系列业务专题研究计划。这样既可以加强学术资源的整合,也能提高研究的效率。这一批“诉讼流程与技巧”丛书,正是业务专题研究的部分成果。

就诉讼业务研究来看,探讨实体方面的著作不少,但系统总结诉讼流程与技巧的专著少见,而以律师角度分专题解析诉讼实务的丛书,似乎还没有见过。这是本丛书的一个特点。在这些书中,作者先对诉讼的基本操作规

范进行介绍,然后集中对一些重点问题进行讲解,给出律师应对的实务技巧,力求做到深入浅出,接地气,这可以说是丛书的又一个特色。

这套丛书可以给初做律师者以指引,也可供老律师学习交流,也能给其他法律工作者以参考。当然,在实务操作技巧方面,本丛书的讲解也是一家之言,有经验的律师会有自己的心得,其他律师事务所也可能会有自己的特色,希望能就此进行交流,共同提高。

当前,律师业务的范围越来越广,专业分工更为细化,法律服务市场对律师的专业化水准的要求在不断提高。所以我认为,律师不要一味说大话,应在业务总结研究上多下功夫。通过这样的理论提升,再来指导自己的技能,在每一项业务中以自己过硬的业务实力来发挥作用。这样做的律师多了,这样能充分发挥律师作用的案件多了,法治就会得到更多的体现。希望有更多的律师重视学习,不断总结。

今年,适逢京都律师事务所成立二十周年,我们推出一批个人专著和这套丛书,我想这些是对京都所最有价值的礼物。今后,京都人还会把这批丛书继续做下去,并展开其他研究工作,为律师业务发展做出贡献,为法治建设尽绵薄之力。

我愿与每一位京都人共勉。

田文昌

2015年6月8日

前 言

劳动争议是指劳动法律关系当中的劳动者和用人单位,在执行劳动法律、法规、实施用人单位的规章制度或履行劳动合同等过程中,就劳动权利和劳动义务关系所产生的争议。这里所说的劳动者不包括:国家公务员、事业单位中经批准参照《公务员法》进行管理的工作人员、社会团体中经批准参照《公务员法》进行管理的工作人员,以及现役军人、家庭保姆、自然人的雇工等人员。

劳动争议案件是民事审判中绝对数量较大、涉及社会民生的重要案件类型之一。本书系作者多年代理劳动争议案件的实践经验的总结,无论是劳动者还是用人单位,本书均可以为读者提供详细全面的仲裁诉讼指导,帮助其通过劳动行政及司法程序有效维护自身的合法权益,或成为全面积极应对仲裁诉讼的操作指引,同时,本书还可以作为防范劳动争议法律风险的实践指导。

鉴于我国目前劳动争议处置程序实行“一裁二审制度”,即发生劳动争议必须先向劳动人事争议仲裁委员会(有的地方叫“劳动人事争议仲裁院”)申请仲裁,在劳动人事争议仲裁委员会做出裁决或不予受理决定后,当事人不服的可向有管辖权的人民法院起诉。一审法院做出裁判后,当事人任何一方不服的可向上一级人民法院上诉。本书将按照劳动争议审理的一裁二审的审理程序展开论述,并在论述的过程中引入一些典型案例或法律文书作为参考。

本书共分为两个部分,第一编阐述劳动争议仲裁、诉讼的流程,让读者清楚知悉并理解在劳动仲裁、诉讼流程的每一个环节应该具体做哪些准备工作及注意事项;第二编阐述劳动争议仲裁、诉讼的实践技巧,让读者知道如何做好在仲裁、诉讼的每一个环节应该做的事情。

我国目前已经全面步入市场经济发展阶段,随着近几年劳动法律法规及相关司法解释相继颁布及实施,用人单位和劳动者的法律意识均得到了较大的提高。希望读者通过对本书的阅读提高维权意识及诉讼技巧,亦希望本书对促进我国的法制化进程、构建劳资关系的和谐稳定略尽绵薄之力。

另外需要说明的是,本书的内容仅代表作者个人的观点,其中的偏颇和错误在所难免。希望读者抱着一种批评的态度去看待本书,我们也诚恳地希望读者对本书存在的问题批评指正。

目 录

上编 劳动争议仲裁诉讼流程

第一章 劳动争议仲裁流程	3
第一节 提起劳动争议仲裁前的应知事项	3
一、仲裁被申请人的确定	3
二、仲裁管辖机构的确定	4
三、劳动仲裁的受案范围	6
四、申请仲裁的时效期间	8
五、劳动仲裁的代理	9
六、劳动仲裁案件的裁决期限	11
七、解决劳动争议的其他途径	12
第二节 立案注意事项	13
一、仲裁立案时应该准备的材料	13
二、案件受理手续	14
三、案件受理的条件	15
四、不予受理或逾期未受理	15
五、案件受理的撤销	16
第三节 仲裁开庭前的准备工作	16
一、仲裁庭的组成	16

二、仲裁员的回避	17
三、被申请人无法联络或拒绝签收仲裁文书的处理	17
四、答辩和答辩期	18
五、管辖权异议	18
六、仲裁反请求	18
七、举证期限	19
八、开庭前的准备时间	19
九、开庭前的准备事项	20
十、劳动者紧急情况下的先予执行	20
第四节 仲裁开庭审理程序	20
一、仲裁庭开始庭审前的准备工作	20
二、庭审程序	22
三、伪造证据的鉴定	23
四、证人的出庭作证程序	23
五、仲裁调解书的法律效力	24
第五节 仲裁委员会裁决后的注意事项	24
一、仲裁裁决书的送达	24
二、不服裁决应向人民法院提起诉讼	25
三、仲裁裁决生效后的执行	26
第二章 劳动争议一审诉讼流程	27
第一节 向人民法院起诉前的准备工作	27
一、当事人对劳动仲裁裁决不服提起诉讼的期限	27
二、一审诉讼阶段的管辖法院	28
三、向法院起诉的诉讼请求	29
四、向法院起诉应该准备的立案材料	30
五、诉讼代理人的任职条件	31
六、立案受理条件	32
七、对裁决预先支付的起诉	33
八、调解协议的司法确认	34
九、申请支付令	34
十、法院一审的审理期限	35

十一、起诉应交纳的诉讼费用	35
十二、诉前财产保全	36
十三、诉前证据保全	38
十四、劳动者紧急情况下的先予执行	38
第二节 法院一审审判程序	39
一、开庭前的准备工作	39
二、开庭审理有关规定	46
三、诉讼中止和终结	49
四、判决和裁定	49
五、简易程序	50
第三节 法院一审宣判后的注意事项	51
一、上诉及上诉的期限	51
二、上诉应提交的材料	52
三、法院一审判决的生效及执行	54
第三章 劳动争议二审诉讼流程	55
一、二审的受理	55
二、二审的审理方式	56
三、二审的开庭程序	56
四、二审的新证据	57
五、二审的裁判方式	57
六、二审的审理期限	58
七、二审裁判的效力	58
第四章 劳动争议再审诉讼流程	59
一、再审的相关概念	59
二、启动再审的类别	59
三、经当事人申请应予再审的条件	62
四、当事人申请再审的期限	63
五、再审的申请与受理	63
六、再审申请的审查	64
七、决定再审后原判决裁定调解的中止执行	66

八、决定再审后的法院管辖	66
九、决定再审后的审理程序	67
十、小额诉讼案件的再审处理	69
十一、再审新证据的认定	69
十二、原判决、裁定适用法律确有错误的认定	70
十三、原审剥夺当事人辩论权利的认定	70
十四、当事人申请再审的诉讼费用标准	71
第五章 劳动争议强制执行流程	72
第一节 申请强制执行的准备工作	72
一、当事人向法院申请执行的期限	72
二、劳动仲裁裁决生效后的强制执行	72
三、当事人申请执行的法院管辖	72
四、申请执行立案材料	72
五、执行行为违反法律规定时的处理	73
六、执行期限	73
七、执行和解	73
八、强制执行措施	73
九、执行费用	74
第二节 强制执行程序	74
一、执行程序的开始	74
二、执行通知的发出	74
三、执行管辖异议	74
四、法院逾期执行的救济	75
五、执行异议	75
六、暂缓执行	77
七、执行措施	77
八、执行中止	79
九、执行和解	79
十、执行终结	80
十一、执行回转	80

下编 劳动争议仲裁诉讼技巧

第六章 劳动争议仲裁技巧	83
第一节 如何正确地提起劳动争议仲裁	83
一、提起劳动仲裁应慎重考虑	83
二、正确地确定被申请人	84
三、正确地确定受理仲裁案件的仲裁委员会	85
四、仲裁申请书的书写	85
五、提起仲裁的时机	87
六、一次成功立案的技巧	88
七、仲裁委员会不予受理案件时的应对	88
第二节 提起仲裁后你应该做什么	88
一、密切关注案件的进展	88
二、收集证据	89
三、仲裁开庭的准备工作	95
四、被申请人提起反申请的应对	99
五、管辖异议的应对	100
第三节 如何开好仲裁庭	100
一、核实对方出庭人员的身份	100
二、仲裁员的回避	101
三、就对方的证据进行质证	101
四、申请证人出庭作证的注意事项	101
五、询问证人的注意事项	102
六、对对方的证人证言发表质证意见	104
七、就对方的书面证据发表质证意见	105
八、就对方的视听资料进行质证	106
九、就鉴定意见进行质证	107
十、发表辩论意见	108
第四节 仲裁开庭后的注意事项	110
一、仲裁委员会未能在法定期限内作出裁决的应对	110

二、随时关注对方是否对仲裁裁决不服而提起了诉讼	111
三、决定是否应该向法院提起诉讼的技巧	111

第七章 劳动争议诉讼技巧 113

第一节 关于法院诉讼程序技巧	113
----------------	-----

一、劳动仲裁不予受理案件时向人民法院提起诉讼	113
------------------------	-----

二、劳动仲裁逾期裁决时向人民法院提起诉讼	114
----------------------	-----

三、仲裁裁决送达时间的举证	115
---------------	-----

四、撤诉或被驳回起诉时劳动仲裁裁决生效的时间	116
------------------------	-----

五、仲裁阶段遗漏的请求事项在法院一审阶段的处理	116
-------------------------	-----

六、追加必须共同进行诉讼的当事人	117
------------------	-----

七、向人民法院起诉时诉讼请求的确定	119
-------------------	-----

第二节 关于法院诉讼实体技巧	121
----------------	-----

一、民事起诉状的起草	121
------------	-----

二、开庭前的证据准备	123
------------	-----

三、劳动仲裁阶段没有提交的证据在诉讼阶段的使用	123
-------------------------	-----

四、向人民法院申请调查收集证据的情形	125
--------------------	-----

五、举证期限内无法完成证据收集时的处理	126
---------------------	-----

六、向人民法院提出管辖权异议的情形	127
-------------------	-----

七、关于对当事人诚信的要求	127
---------------	-----

八、申请证人作证的注意事项	128
---------------	-----

九、申请证人出庭的提出以及准备工作	129
-------------------	-----

十、反诉的提出与合并审理	129
--------------	-----

十一、法庭审理注意事项	132
-------------	-----

十二、针对对方当事人提供的证据材料的质证	137
----------------------	-----

十三、针对对方当事人提供的视听资料证据的质证	138
------------------------	-----

十四、案件对方当事人提供的“偷拍偷录”的视听资料的质证	139
-----------------------------	-----

十五、对出庭作证的证人进行询问	140
-----------------	-----

十六、在劳动仲裁已经自认的事实在诉讼阶段的效力	140
-------------------------	-----

十七、如何进行优秀的法庭辩论	141
----------------	-----

十八、诉讼调解的技巧	141
------------	-----

十九、就对方当事人逾期举证和二审新证据的质证	142
------------------------	-----

二十、对存疑证据笔迹鉴定的申请	144
-----------------	-----

附录 现行法律规定	147
-----------	-----

中华人民共和国劳动争议调解仲裁法	149
------------------	-----

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	158
-----------------------------	-----

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)	162
--------------------------------	-----

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(三)	165
--------------------------------	-----

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(四)	168
--------------------------------	-----

劳动人事争议仲裁办案规则	172
--------------	-----

民事案件案由规定(节选)	181
--------------	-----

中华人民共和国民事诉讼法	183
--------------	-----

上编 劳动争议仲裁诉讼流程

- 第一章 劳动争议仲裁流程
- 第二章 劳动争议一审诉讼流程
- 第三章 劳动争议二审诉讼流程
- 第四章 劳动争议再审诉讼流程
- 第五章 劳动争议强制执行流程

