

律 师 楼 答 问 丛 书



劳动法

律 师 信 箱 (三)

郑启福 编著

福建人民出版社

图书在版编目 (C I P) 数据

劳动法律师信箱. 3 / 郑启福编著. —福州: 福建人民出版社, 2000. 1

(律师楼答问丛书)

ISBN 7-211-03596-X

I. 劳... II. 郑... III. 劳动法-基本知识-中国
IV. D922. 505

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (1999) 第 52822 号

律师楼答问丛书

劳动法律师信箱(三)

LAODONGFA LUSHI XINXIANG

郑启福 编著

*

福建人民出版社出版发行

(福州东水路 76 号 邮编: 350001)

福建新华印刷厂印刷

(福州市福新中路 42 号 邮编: 350011)

开本 787 毫米×1092 毫米 1/32 8.875 印张 2 插页 186 千字

2000 年 3 月第 1 版

2000 年 3 月第 1 次印刷

印数: 1—3000

ISBN 7-211-03596-X

D·305 定价: 10.00 元

本书如有印装质量问题, 影响阅读, 请直接向承印厂调换。

前 言

《中华人民共和国劳动法》自 1994 年 7 月 5 日第 8 届全国人民代表大会常务委员会第 8 次会议通过，1995 年 1 月 1 日施行以来，在调整劳动者与用人单位之间的劳动关系、建立和维护适应社会主义市场经济的劳动制度、维护劳动者的合法权益等方面，都发挥了积极的作用。但实际效果并不尽如人意。首先，一些用人单位没有认真贯彻执行《劳动法》。根据《劳动法》规定，用人单位与劳动者发生劳动关系必须签订劳动合同，但在实践中，没有签订劳动合同的现象非常普遍；即使签订了劳动合同，也有不少是属于违反“平等自愿，协商一致”原则的“一边倒合同”。更有甚者，一些用人单位无视法律规定，或扣押证件或要求交纳押金，或要求劳动者签订“保证合同”，或要求签订“生死合同”，或签订“假合同”来搪塞劳动部门的检查。其次，劳动者法律意识不高，对《劳动法》缺乏了解，无法运用法律武器来维护自己的合法权益。被誉为“劳动者福音”的这部劳动法典，立法主要目的之一是维护劳动者的合法权益，要达到这一目的，就要提高劳动者的法律意识和对《劳动法》的实际运用能力。我国目前因受经济发展水平的制约，劳动力市场仍是买方市场，

许多劳动者为了求得一份工作，一味地迁就用人单位，在其合法权益受到侵害时，因担心“打赢一场官司，输掉一份工作”，往往忍气吞声，不敢诉诸法律。再者，少数劳动争议仲裁机构和人民法院对劳动纠纷处理不力，甚至随意以超过仲裁时效或无管辖权为由，对有关纠纷不予受理，或立案之后不予审理即驳回申请，致使劳动者或状告无门或维权艰难，劳动者的合法权益无法得到应有的保护。因此，学习《劳动法》、宣传《劳动法》、普及《劳动法》十分必要。而以案说法，以律师解答的方式解释《劳动法》中的难点、疑点，是笔者的一大心愿。

本书力求简明易懂，准确实用，采用读者来信与律师复信形式编写，以《劳动法》及其配套的法律、法规、司法解释为依据，共编写数百封来信、复信，按照《劳动法》的自身体系编排，便于查找和对照。因此，本书具有实用性、针对性、新颖性、准确性等特点。

鉴于编者水平有限、时间仓促，疏漏、不妥之处在所难免，恳请广大读者和同行给予批评或指正。

编著者

一九九九年九月三日

目 录

一、社会保险待遇

1. 劳动者可否要求在劳动合同中增加有关社会保险的条款? (1)
2. 社会保险水平是否应当与社会经济发展水平和社会承受能力相适应? (2)
3. 用人单位和劳动者应否依法参加社会保险, 缴纳社会保险费? (3)
4. 劳动者享受退休待遇的条件有哪些? (4)
5. 劳动者退休后领取的退休费应如何计算? (6)
6. 劳动者应否缴纳养老保险费? (7)
7. 养老保险费能否由劳动者全部缴纳? (8)
8. 用人单位能否拒绝为劳动者办理养老保险转移手续? (9)
9. 用人单位应否为劳动者建立补充养老保险? (10)
10. 用人单位能否强制劳动者参加储蓄性养老保险?
..... (11)
11. 用人单位应否为外借人员缴纳社会保险费? (12)

12. 企业实施破产时, 社会保险费用应如何支付?
..... (14)
13. 企业能否停止发放退休职工失踪后的退休待遇?
..... (15)
14. 企业能否停止发放职工失踪后的工资和劳保福利待遇?
..... (17)
15. 基本养老保险是否实行社会统筹与个人账户相结合?
..... (18)
16. 劳动者享受的社会保险金应否按时足额支付?
..... (20)
17. 用人单位可否对离退休人员一次性结算离退休金?
..... (21)
18. 实行个人承包的企业应否为职工缴纳养老保险费?
..... (23)
19. 外商投资企业是否应当为中方职工办理养老保险?
..... (24)
20. 基本养老保险基金的缴纳比例应符合法律规定?
..... (25)
21. 已参加商业保险, 可否不参加社会保险?
..... (27)
22. 如何核准职工的退休年龄?
..... (28)
23. 归侨退休人员因私事出境后是否仍能享受有关待遇?
..... (29)
24. 享受离休养老待遇应符合哪些条件?
..... (30)
25. 从事特别繁重和有毒、有害工种的职工, 其工龄应如何计算?
..... (32)
26. 企业是否应给患病或非因工负伤的职工一定期限的医疗期?
..... (33)

27. 职工个人是否应当负担患病或负伤所用医疗费的一部分? (34)
28. 劳动合同制工人在试用期内患病、负伤是否可以享受医疗待遇? (36)
29. 医疗期间内劳动合同期限届满, 用人单位可否解除劳动合同? (38)
30. 社会保险机构应否承担该职工的医疗保险待遇? (39)
31. 国有企业实行承包经营后是否仍应承担职工的医疗保险待遇? (41)
32. 该职工可否被认定为因工负伤? (42)
33. 因公外出期间, 遭受交通事故造成伤害的是否属于工伤? (43)
34. 职工因酗酒造成伤害的可否认定为工伤? (45)
35. 发生工伤事故后, 企业应否及时向当地劳动行政部门提出工伤报告? (46)
36. 劳动行政部门是否应当在规定的时间内对职工的工伤待遇申请作出决定? (48)
37. 工伤已治愈, 应否进行劳动能力鉴定? (49)
38. 对因工负伤的职工进行劳动能力鉴定, 由哪个部门负责? (50)
39. 劳动鉴定人员是否实行回避制度? (52)
40. 职工发生工伤应否得到及时救治? (53)
41. 因工负伤的职工住院治疗时是否可以享受住院伙食补助费? (54)
42. 企业应否给予因工负伤职工一定期限的工伤医疗期? (55)

43. 工伤职工在工伤医疗期内是否享有工伤津贴?
..... (56)
44. 对因工受伤被鉴定为3级伤残的职工应给予哪些待遇?
..... (58)
45. 对因工受伤被鉴定为6级伤残的职工应给予哪些待遇?
..... (59)
46. 经评残并确认需要护理的工伤职工是否享受工伤护理费待遇?
..... (61)
47. 职工因工死亡, 工伤保险经办机构是否应当发给其供养亲属相应的抚恤金?
..... (62)
48. 私营企业是否也应当参加工伤保险?
..... (64)
49. 职工因工致残的伤残抚恤金和一次性伤残补助金是否应由工伤保险基金支付?
..... (65)
50. 由于交通事故引起的工伤, 工伤职工应如何享受工伤保险待遇?
..... (66)
51. 职工因公外出期间因意外事故失踪的, 工伤保险经办机构应如何给予相应待遇?
..... (68)
52. 该企业截留工伤保险金是否合法?
..... (69)
53. 境外伤害赔偿金低于国内相应待遇的, 工伤保险经办机构是否应当补足其差额部分?
..... (70)
54. 享受伤残抚恤金的人员到境外定居后, 能否继续享受相应待遇?
..... (72)
55. 在执行劳动教养期间, 工伤职工能否继续享受工伤保险待遇?
..... (73)
56. 工伤保险基金不足支付时, 是否应当由同级政府临时垫支?
..... (74)
57. 职工个人是否应当缴纳工伤保险费?
..... (75)

58. 不同行业的企业缴纳的工伤保险费比例应否相同? (76)
59. 劳动行政部门可否根据企业上一年度安全卫生状况, 适当调整企业下一年度工伤保险费率? (77)
60. 对于当年未发生工伤事故和职业病的企业, 工伤保险经办机构能否给予适当奖励? (79)
61. 劳动者在试用期内因工负伤能否享受工伤待遇? (81)
62. 违反规定使用童工的单位是否应当承担因工伤残童工的医疗费用? (82)
63. 离退休人员在单位组织外出疗养途中受伤能否按工伤对待? (83)
64. 包工负责人是否应当对未经批准非法聘用的临时工承担工伤待遇? (85)
65. 国有企业对因工负伤的临时工是否应当给予工伤待遇? (86)
66. 工伤保险经办机构应否协助劳动行政部门对工伤保险申请进行调查取证? (87)
67. 职工工伤痊愈后是否应当继续履行劳动合同? (89)
68. 企业实行兼并时, 继续经营者应否承担原企业职工工伤保险责任? (90)
69. 企业是否应当如实向劳动行政部门报告工伤情况? (92)
70. 职工不服劳动鉴定委员会作出的伤残等级鉴定结论应当怎么办? (93)

71. 职工工伤旧伤复发死亡能否认定为因工死亡?
..... (94)
72. 企业能否向调动工作的职工索要养老保险费?
..... (95)
73. 到参加工伤保险的企业实习的大中专院校学生发
生伤亡事故, 能否享受有关待遇? (96)
74. 职工个人是否应当缴纳生育保险费? (97)
75. 生育保险基金是否应当承担女职工生育应享受的
生育保险待遇? (99)
76. 违反计划生育规定的女职工能否享受生育保险待
遇? (100)
77. 下岗女职工是否能享受生育保险待遇? (102)
78. 企业是否应当参加生育保险? (103)
79. 生育保险基金是否应当支付女职工因生育引起疾
病的医疗费? (104)
80. 劳动行政部门可否挪用生育保险基金? (105)
81. 对身患绝症的职工能否适当延长医疗期? (107)
82. 企业拒付职工生育医疗费, 职工能否请求劳动
行政部门责令企业限期支付? (108)
83. 城镇事业单位是否应当参加失业保险? (110)
84. 城镇企业事业单位的职工是否应当缴纳失业保险
费? (112)
85. 统筹地区的失业保险基金不敷使用时, 应当由谁
补贴? (113)
86. 缴纳失业保险费未满一年的失业人员能否领取失
业保险金? (114)
87. 因辞职而失业的人员能否领取失业保险金? (115)

88. 没有求职要求的失业人员能否领取失业保险金?
..... (117)
89. 未办理失业登记的失业人员能否领取失业保险金?
..... (118)
90. 失业人员能领取多长时间的失业保险金? (120)
91. 失业人员在领取失业保险金期间被判刑收监执行的, 是否应当停止领取失业保险金? (121)
92. 失业人员在失业期间可以享受哪些失业保险待遇?
..... (123)
93. 哪个部门主管失业保险工作? (124)
94. 对骗取失业保险金和其他失业保险待遇的人员应当如何处理?
..... (125)
95. 我国的医疗保险制度是否要进行改革? (127)
96. 医疗保险制度改革后, 私营企业是否要参加基本医疗保险?
..... (128)
97. 参加基本医疗保险的职工缴纳的保险费是否属于国家所有?
..... (130)
98. 在医疗保险制度改革后, 离休人员的医疗待遇是否会发生变化?
..... (131)
99. 需要参加社会保险的单位应当如何办理手续?
..... (133)
100. 参加失业保险的单位是否应当按时缴纳失业保险费?
..... (134)
101. 劳动部门依法对单位缴纳失业保险费情况进行检查时, 被检查的单位是否应如实反映情况?
..... (136)

二、劳动争议处理

102. 企业与职工之间因履行劳动合同发生的争议是
否属于劳动法所称的劳动争议? (138)
103. 因企业开除职工引起的争议能否向劳动争议处
理机构申诉? (139)
104. 因企业将职工除名引起的争议能否向劳动争议
处理机构申请处理? (140)
105. 因企业职工辞职引起的争议是否应依照《企业
劳动争议处理条例》进行处理? (142)
106. 因企业辞退职工而引起的争议能否向劳动争议
处理机构申诉? (143)
107. 劳动争议处理机构能否受理因职工自动离职引
起的争议? (144)
108. 劳动争议处理机构是否应当受理企业与职工间
因工资发生的争议? (145)
109. 企业与职工之间因社会保险发生的争议是否
属于劳动争议处理机构的受案范围? (147)
110. 劳动争议处理机构是否应当受理企业与职工因
福利发生的争议? (148)
111. 企业与职工因培训引起的争议应否由劳动争议
处理机构受理? (149)
112. 劳动争议处理机构的受案范围是否包括企业与
职工间因劳动保护发生的争议? (150)
113. 劳动争议仲裁委员会应否受理没有签订劳动合同
的劳动争议? (151)

114. 企业富余职工因停发生活费而产生的争议是否属于劳动争议仲裁委员会的受理范围? (152)
115. 企业退休人员追索医疗费争议是否由劳动争议仲裁委员会受理? (153)
116. 调解劳动争议时是否必须遵循自愿原则? (154)
117. 劳动争议双方当事人在适用法律上是否一律平等? (155)
118. 劳动争议当事人能否不经企业劳动争议调解委员会调解而直接向劳动争议仲裁委员会申请仲裁? (156)
119. 劳动争议当事人能否不向劳动争议仲裁委员会申请仲裁, 而直接向人民法院起诉? (157)
120. 劳动争议案件中死亡职工的亲属能否以自己的名义申请仲裁? (159)
121. 企业法定代表人是劳动争议案件的当事人吗? (160)
122. 向劳动争议仲裁委员会申请仲裁是否必须经对方当事人同意? (161)
123. 发生劳动争议的职工一方在三人以上, 并有共同理由的, 能否推举代表参加调解或仲裁活动? (162)
124. 因签订集体劳动合同发生争议, 劳动行政部门能否组织有关方面协商处理? (163)
125. 处理劳动争议是否必须在查清事实的基础上, 依法公正处理? (164)
126. 我国处理劳动争议的机构有哪些? (165)
127. 企业是否必须设立劳动争议调解委员会? (166)

128. 厂长能否干预劳动争议调解委员会处理劳动争议? (167)
129. 劳动争议调解委员会中是否必须有职工代表?
..... (168)
130. 劳动争议调解委员会中企业代表能占多大比例?
..... (169)
131. 企业劳动争议调解委员会主任能否由厂长指定?
..... (170)
132. 劳动争议调解委员会能否限制当事人申请仲裁
的权利? (171)
133. 劳动争议调解委员会的办事机构是否必须设在
企业工会? (173)
134. 企业劳动争议调解委员会能否向申请调解的当
事人收费? (174)
135. 调解劳动争议有无期限限制? (175)
136. 劳动争议调解委员会能否主动介入劳动争议进
行调解? (176)
137. 企业是否必须为劳动争议调解委员会提供必要
的帮助和物质便利? (177)
138. 向企业劳动争议调解委员会申请调解是否必须
在 30 日内提出? (178)
139. 劳动争议调解委员会应否接受企业所在地劳动
争议仲裁委员会的指导? (179)
140. 劳动争议调解委员会是否必须督促当事人履行
调解协议? (180)
141. 调解劳动争议时能否依据企业内部的规章制度?
..... (181)

142. 劳动争议当事人应当如何申请调解? (183)
143. 劳动争议调解委员会接到调解申请书后如何决定
 定是否受理? (184)
144. 受理调解申请后, 具体的调解工作如何进行?
 (185)
145. 调解委员是申请人的弟弟, 被申请人能否申请
 回避? (186)
146. 劳动争议调解委员会能否对超过申诉时效的劳
 动争议进行调解? (187)
147. 劳动争议调解委员会在调解达成协议时应否制
 作调解协议书? (188)
148. 劳动争议调解委员会能否强制劳动争议双方当
 事人履行调解协议? (189)
149. 县、市、市辖区是否应当设立劳动争议仲裁委
 员会? (191)
150. 劳动争议仲裁委员会的组成人员是否应当有工
 会的代表? (192)
151. 市政府领导能否干预劳动争议仲裁委员会处理
 劳动争议? (193)
152. 劳动争议仲裁委员会主任能否由工会的代表担
 任? (195)
153. 劳动争议仲裁委员会是否应当设立独立的办事
 机构? (196)
154. 劳动争议仲裁是否必须实行少数服从多数的原
 则? (197)
155. 仲裁庭是否实行一案一庭制? (198)
156. 对仲裁员应如何进行管理? (199)

157. 劳动争议仲裁委员会主任能否自行罢免仲裁员?
..... (201)
158. 劳动争议仲裁是否由劳动行政部门负责? (202)
159. 专职仲裁员是否只能从专门从事劳动争议处理
工作的人员中聘任? (203)
160. 未取得仲裁员资格的人能否担任兼职仲裁员?
..... (203)
161. 兼职仲裁员与专职仲裁员执行公务时是否享有
同等权利? (205)
162. 劳动争议仲裁委员会对简单案件能否指定一名
仲裁员独任处理? (206)
163. 仲裁员对案件涉及的秘密应否保密? (207)
164. 劳动争议双方当事人能否各选一名仲裁员为仲
裁庭成员? (209)
165. 仲裁庭的书记员能否对仲裁裁决发表意见和表
决? (210)
166. 首席仲裁员是否享有对仲裁裁决的最后决定权?
..... (211)
167. 仲裁员是否有权向当事人进行调查? (213)
168. 劳动争议仲裁委员会处理劳动争议时能否依据
企业规章? (214)
169. 发生劳动争议时当事人应向哪一级的劳动争议
仲裁委员会申诉? (215)
170. 劳动争议仲裁委员会发现受理的案件不属于其
管辖时, 能否继续审理? (217)
171. 劳动争议仲裁委员会之间因管辖权发生争议应
如何解决? (218)