



劳动争议纠纷 诉讼指引与实务解答

主 编 王旭光

副主编 刘延杰 李志忠

DISPUTES OF LABOR

ACTION GUIDE AND PRACTICE ANSWERS



根据2012年新民事诉讼法编写

- 用人单位不签订书面劳动合同是否承担法律责任？
- 工资报酬约定不明时，如何确定劳动者的工资报酬？
- 劳动合同中关于“工伤责任自负”的条款是否有效？
- 用人单位合并、分立后，原劳动合同如何履行？
- 劳动者怎么应对用人单位无故拖欠、扣发工资？
- 女职工在“三期”期间应享受何种待遇？
- 劳务派遣用工形式下由谁支付工资？
- 解除、终止劳动合同经济补偿金如何计算？
- 劳动者可以凭工资欠条直接起诉用人单位吗？

诉讼指引与实务解答丛书

劳动争议纠纷

诉讼指引与实务解答

主 编 王旭光

副主编 刘延杰

李志忠

法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

劳动争议纠纷诉讼指引与实务解答 / 王旭光主编. —
北京:法律出版社,2013. 1

ISBN 978 - 7 - 5118 - 3652 - 6

I. ①劳… II. ①王… III. ①劳动争议—劳动法—基
本知识—中国 IV. ①D922. 591

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2012)第 136699 号

劳动争议纠纷诉讼指引与实务解答
主编 王旭光

编辑统筹 大众出版社
策划编辑 朱海波
责任编辑 朱海波
装帧设计 乔智炜

© 法律出版社·中国

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 21

字数 577 千

版本 2013 年 1 月第 1 版

印次 2013 年 1 月第 1 次印刷

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 - 3652 - 6

定价:48.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

劳动争议纠纷诉讼指引与实务解答

编辑委员会

主 编：

王旭光

副主编：

刘延杰 李志忠

编 委：

张 艳	王明华	王卫东	姜 涛	赵平洋
宋喜来	孙红岩	刘继英	徐林豹	许海涛
李现光	李 杲	李富建	张海涛	阴 悦
吕铸荣	张来安	姜光军	赵 楠	陈秀伟

作者简介

- 张 艳 济南市中级人民法院民事审判第一庭副庭长,法学硕士
- 王明华 济南市中级人民法院研究室副主任,法学硕士
- 王卫东 济南市劳动人事仲裁委员会副处长,大学本科
- 姜 涛 济南市中级人民法院立案二庭审判长,大学本科
- 赵平洋 济南市中级人民法院民事审判第一庭审判长,大学本科
- 宋喜来 济南市中级人民法院民事审判第一庭审判员,大学本科
- 孙红岩 济南市中级人民法院民事审判第一庭审判长,大学本科
- 刘继英 济南市中级人民法院民事审判第一庭审判长,法学硕士
- 徐林豹 济南市中级人民法院民事审判第一庭审判长,法学硕士
- 许海涛 济南市中级人民法院民事审判第一庭审判长,法学硕士
- 李现光 济南市中级人民法院民事审判第三庭助理审判员,法学硕士
- 李 杲 济南市中级人民法院审判监督庭助理审判员,大学本科
- 李富建 济南市中级人民法院研究室科长,法学硕士
- 张海涛 济南市历下区人民法院民事审判第一庭庭长,法律硕士
- 阴 悦 济南市历下区人民法院审判员,法学硕士
- 吕铸荣 济南市市中区人民法院民事审判第一庭副庭长,大学本科
- 张来安 济南市市中区人民法院民事审判第一庭副庭长,法律硕士
- 姜光军 济南市市中区人民法院民事审判第四庭审判员,法律硕士
- 赵 楠 济南市市中区人民法院民事审判第一庭法官助理,法律硕士
- 陈秀伟 山东睿扬律师事务所律师,大学本科

出版说明

近年来,人民法院的案件数量一直处于增长的态势,不少地区的法官面临巨大的办案压力,当事人基本法律知识的欠缺在一定程度上也加大了案件处理的难度。为了帮助法官有效地提升办理案件的审判质量、效率和效果,让当事人了解法院诉讼的流程、步骤和常见法律问题,促使当事人服判息诉,做到案结事了,实现“群众诉求妥善解决、矛盾纠纷有效化解、两个效果相得益彰”的目标。我们从法官办案和对当事人进行诉讼指引两个角度出发,规划设计了《诉讼指引与实务解答》系列丛书。

丛书特点:

1. 指引性、指导性

紧紧抓住各类纠纷诉讼活动的每个流程,指明诉讼各个阶段当事人所需提供的材料以及法官需要审查的内容,让当事人的诉讼活动更加流畅、高效。

2. 实践性、权威性

通过梳理、提炼、总结、归纳审判实践中遇到的常见、疑难新型问题,结合实践中的典型案例,运用法官的专业知识和办案经验,将这些问题通过简单明了的文字,生动清晰地予以分析解答。

3. 全面性、系统性

程序指引与实体问题处理兼备,流程部分的介绍系统清晰;实务问题的解答全面涵盖了各领域的常见、疑难新型问题。

追求法律实践问题的细致解答是我们的根本宗旨,但鉴于编者水平、精力有限,不完善之处在所难免,希望读者提出宝贵意见,以帮助我们在修订、再版时加以完善。

邮箱:dazhong@lawpress.com.cn

编者
2012年12月

前言

劳动权是公民的基本人权。《中华人民共和国宪法》第42条规定,公民有劳动的权利和义务,劳动是一切有劳动能力公民的光荣职责。劳动关系是在公民追求其个人价值及用工单位贡献社会财富过程中形成的,是一种最基础的社会关系。建立和维护适应社会主义市场经济的劳动制度,促进经济发展和社会稳定,保障劳动者合法权益,均有赖于和谐稳定的劳动关系。

在本质上,我国劳动关系双方的矛盾是非对抗性的,是一个利益共同体。但是,随着社会主义市场经济的发展,用工单位主体的日益多元化,劳动者与用工单位之间的利益矛盾日益增多。受金融危机和世界经济衰退的影响,用工单位不断出现经营困难、亏损、欠薪和关闭等情形,由此引发各种劳动争议案件持续攀升。目前,劳动争议纠纷案件呈现增长速度快、涉及范围广、影响程度深和社会关注多的特点。与此同时,《劳动合同法》自2008年1月1日实施以来,相关条款的理解与适用问题也渐渐浮出水面,为劳动争议案件的审理带来诸多难题和问题。济南中级人民法院的法官们一直在苦苦地思索,如何积极应对宏观经济形势的变化,有效解决社会转型、经济转轨过程中基于劳动关系所产生的各种新问题,切实维护劳动者和用工单位的合法权益。经过法官们多年的理论思考和实践探索,《劳动争议纠纷诉讼指引与实务解答》一书适时出版了。

《劳动争议纠纷诉讼指引与实务解答》一书是济南市中级人民法院劳动争议案件审判工作的一个缩影。本书从劳动关系的确立,劳动合同的签订、效力和履行,对女职工的特殊保护,劳动报酬与福利待遇,职业培训与竞业限制,劳务派遣与非全日制用工,以及劳动争议仲裁与诉讼等方面对劳动法律法规作了全面、细致、深入的探讨和分析,论题广

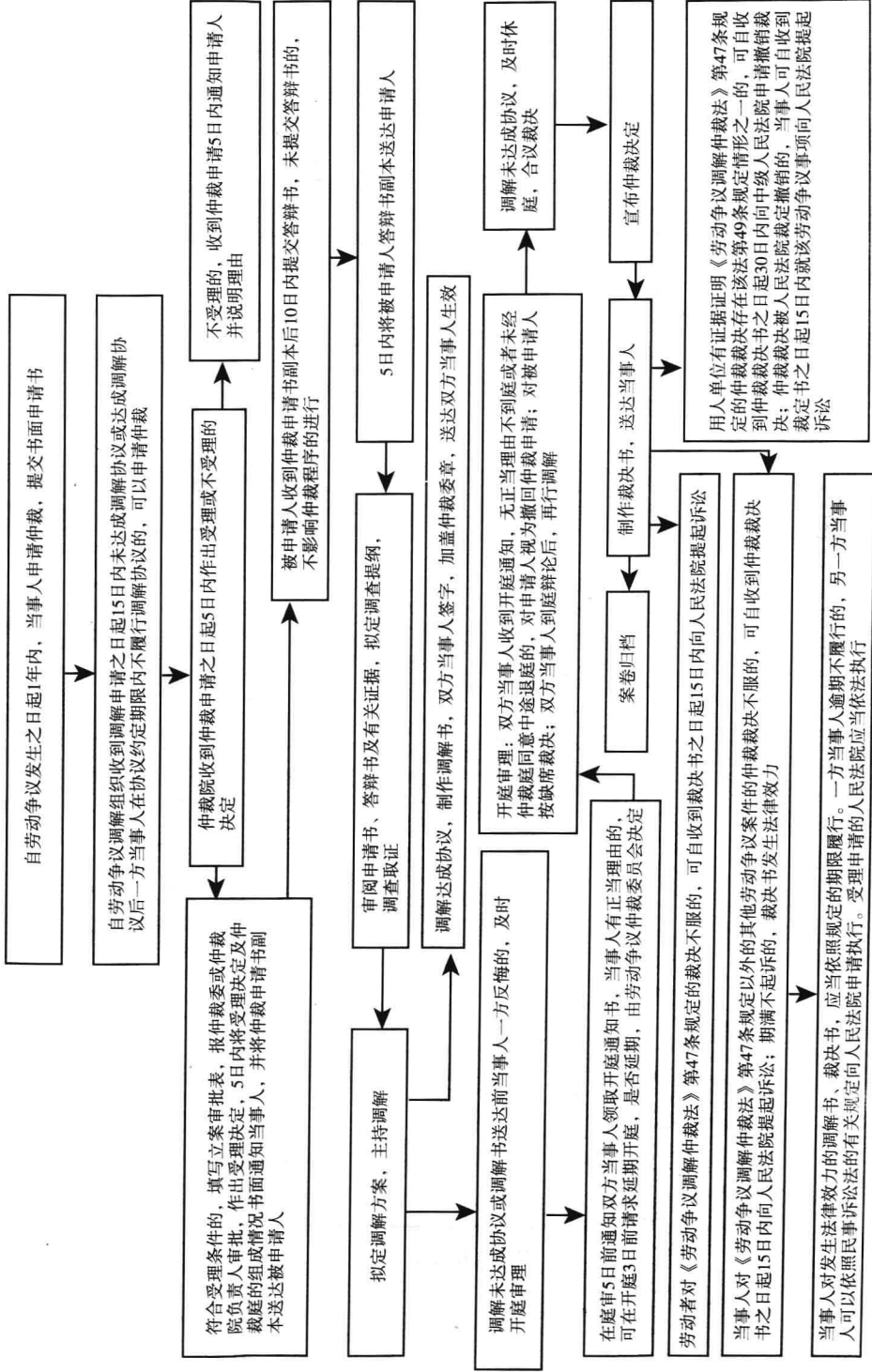
泛,内容翔实,为囿于劳动法相关知识缺乏而难以有效维护自身权利的人们提供了专业指导。本书汇集了精心挑选出的具有代表性、典型性的案例,通过实践中常见的纠纷,以案说法,有针对性地提出问题,并依据法律法规的规定对这些问题给予明确答复。法官们从审判实践出发,多层次、多角度地阐发了案件中涉及的司法理念和法学理论问题,既有很强的实践性,又有一定的理论深度,为权益受到侵害的当事人提供了全面有效的司法救济。在本书中,法官们把握法律的时代精神,洞悉劳动法律关系的社会背景,以敏锐的司法认知度和高度的责任感,对成功的典型案例和审判经验进行了归纳与总结,展示了法官们对立法精神和司法技巧的理解与把握,凝聚了法官们的心血与智慧。

衷心地希望本书的出版能为广大劳动者和用工单位更好地维护自己合法权益,为依法推进劳动法制现代化和体系化尽一份绵薄之力。

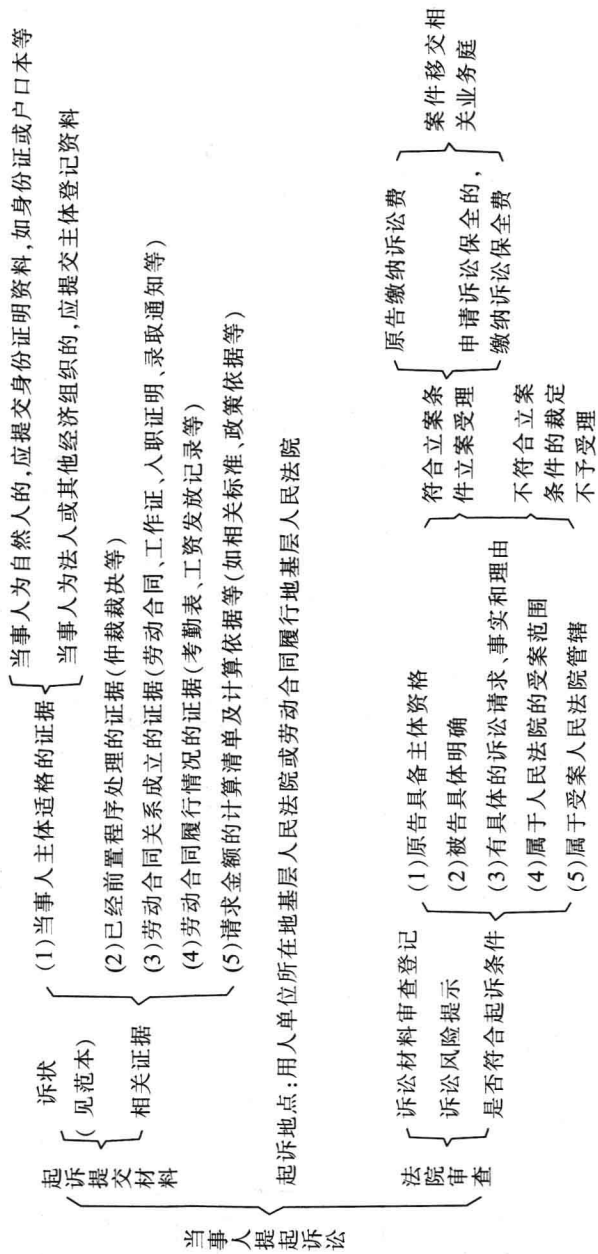
济南市中级人民法院院长 李勇

二〇一二年六月八日

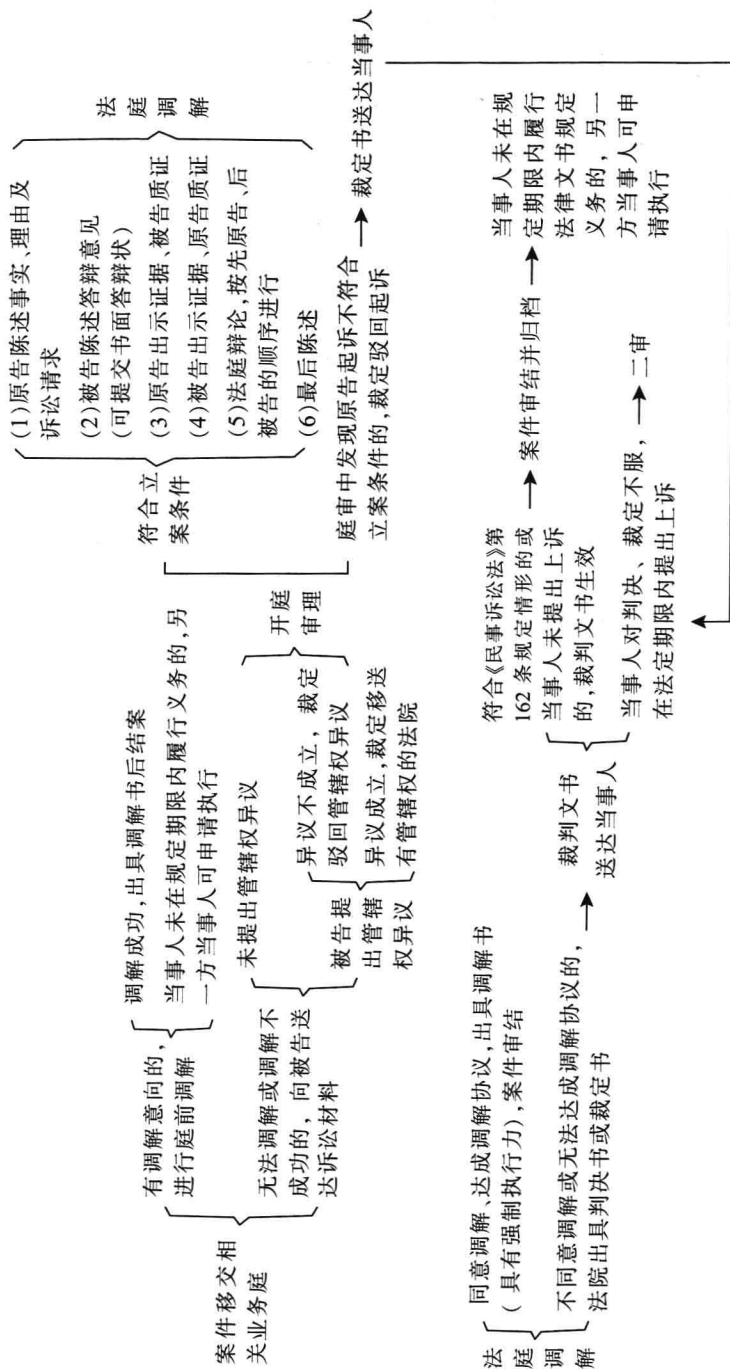
劳动争议仲裁审理程序流程图



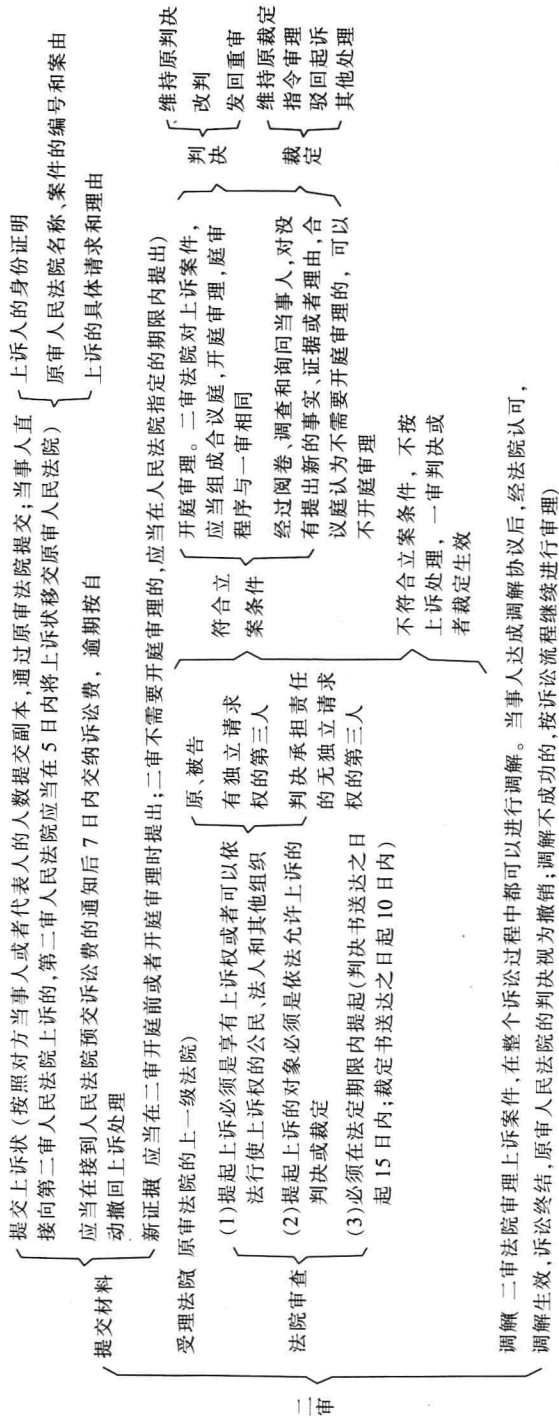
劳动争议纠纷诉讼指引流程图(1)



劳动争议纠纷诉讼指引流程图(2)



劳动争议纠纷诉讼指引流程图(3)



主要法律法规缩略语

- 1.《中华人民共和国劳动法》 简称《劳动法》
- 2.《中华人民共和国劳动合同法》 简称《劳动合同法》
- 3.《中华人民共和国劳动合同法实施条例》 简称《劳动合同法实施条例》
- 4.《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》 简称《劳动争议调解仲裁法》
- 5.《中华人民共和国社会保险法》 简称《社会保险法》
- 6.《中华人民共和国民法通则》 简称《民法通则》
- 7.《中华人民共和国合同法》 简称《合同法》
- 8.《中华人民共和国公司法》 简称《公司法》
- 9.《中华人民共和国居民身份证法》 简称《居民身份证法》
- 10.《中华人民共和国就业促进法》 简称《就业促进法》
- 11.《中华人民共和国未成年人保护法》 简称《未成年人保护法》
- 12.《中华人民共和国职业病防治法》 简称《职业病防治法》
- 13.《中华人民共和国妇女权益保障法》 简称《妇女权益保障法》
- 14.《中华人民共和国民事诉讼法》 简称《民事诉讼法》
- 15.《中华人民共和国劳动保险条例》 简称《劳动保险条例》
- 16.《中华人民共和国劳动保险条例实施细则修正草案》 简称《劳动保险条例实施细则修正草案》
- 17.《中华人民共和国人民调解法》 简称《人民调解法》
- 18.《中华人民共和国企业劳动争议处理条例》 简称《企业劳动争议处理条例》
- 19.《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》 简称《劳动争议司法解释》
- 20.《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)》 简称《劳动争议司法解释(二)》
- 21.《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)》 简称《劳动争议司法解释(三)》

22.《最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定》 简称《证据规定》

23.《最高人民法院关于审理与企业改制相关的民事纠纷案件若干问题的规定》 简称《企业改制司法解释》

目 录

上篇 诉讼指引

第一章 概述	003
第二章 劳动争议诉讼前程序	006
第一节 支付令	006
一、支付令的适用范围	006
二、支付令的申请程序	007
三、支付令的后果	007
四、支付令失效后的处理	008
第二节 劳动争议仲裁程序概说	008
一、劳动人事争议仲裁委员会受案范围	009
二、劳动争议仲裁的当事人	009
三、劳动争议申请仲裁时效	010
四、劳动争议仲裁的管辖	011
第三节 劳动争议仲裁的受理	013
一、劳动争议仲裁申请书的提交	013
二、劳动争议仲裁申请的受理	016
三、劳动争议仲裁申请不予受理的情况	018
第四节 劳动争议仲裁的审理和裁决	019
一、劳动争议仲裁的审理形式	019
二、劳动争议仲裁开庭前的准备	019
三、劳动争议仲裁的开庭	019
四、劳动争议仲裁的裁决	021

五、调解书和裁决书的执行	021
第五节 劳动争议仲裁其他相关问题	021
一、劳动争议仲裁的期限及费用	021
二、劳动争议仲裁与人民法院的裁审衔接	022
三、终局裁决的特别规定	023
 第三章 劳动争议诉讼程序	 026
第一节 起诉与受理	026
一、人民法院受理劳动争议案件的范围	026
二、准确确定被告	028
三、认真准备起诉所需材料	029
四、向有管辖权的人民法院起诉	029
五、人民法院对于起诉的审查	030
六、案件受理费的收取	031
第二节 书写诉状	031
一、起诉状的基本书写要求	031
二、起诉书样例	031
三、起诉状填写说明	035
第三节 如何举证及举证责任的承担	035
一、有关劳动关系确认事实的举证指引	037
二、有关劳动合同订立事实的举证指引	038
三、有关劳动合同履行、变更事实的举证指引	040
四、有关劳动合同解除和终止事实的举证指引	041
第四节 诉讼程序指引	044
一、当事人的诉讼权利、义务	044
二、一审程序	045
三、简易程序	047
四、二审程序	048
五、调解	049
六、执行程序	050

下篇 实务问题解答

第一章 劳动关系的确立	065
1. 如何区分劳动关系与劳务关系?	065
2. 劳动者与用人单位没有签订劳动合同,如何认定双方之间的关系?	068
3. 施工单位将建设工程发包给不具备用工主体资格和经营资格的组织或者自然人时,如何认定用工主体?	073
4. 劳动者在被吊销营业执照的用人单位工作,双方是否存在劳动关系?	077
5. 实习生与实习单位之间是否存在劳动关系?	082
6. 劳动者与外部承包经营企业间的劳动关系如何确认?	085
7. 依法享受养老保险待遇或领取退休金的人员与用人单位之间能否形成劳动关系?可否主张用人单位支付经济补偿金?	089
8. 未经核准登记的个体工商户是否具有用工主体资格,与雇工之间的关系如何确定?	093
9. 劳动者能与两个用人单位同时存在劳动关系吗?	098
10. 用人单位与其他企业合并或者分立,合并或分立前发生的劳动争议如何处理?	101
11. 用人单位与劳动者在劳动合同期满后或者劳动合同期满前解除劳动合同但未出具解除或者终止劳动合同证明书,可否认定依然存在劳动合同关系?	105
12. 用人单位自用工之日起满一年不与劳动者订立书面劳动合同的,劳动者可否请求与用人单位签订无固定期限劳动合同?	109
13. 用人单位的资产被转移后,职工的劳动关系如何确定?	112
第二章 劳动合同的签订	119
14. 用人单位不签订书面劳动合同是否承担法律责任?	119
15. 用人单位订立劳动合同时,能否收取风险抵押金?	121
16. 用人单位在与劳动者建立劳动关系时,能否扣押劳动者的身份证件?	124
17. 用人单位能否单方延长劳动合同期限?	127