

QUZHENG SUOPEIZHISHENG CONGSHU

取证·索赔·制胜丛书

劳动纠纷 制胜宝典

系统讲解法律 详述法条知识及诉讼技巧

专章剖析实例 总结如何取证以赢得官司

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

L A O D O N G J I U F E N Z H I S H E N G B A O D I A N

QUZHENG SUOPEI ZHISHENG CONGSHU

取证·索赔·制胜丛书

劳动纠纷 制胜宝典

王歆 编著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

劳动纠纷制胜宝典/王歆编著. —北京: 中国法制出版社, 2007. 8

(取证·索赔·制胜丛书)

ISBN 978 - 7 - 5093 - 0098 - 5

I. 劳… II. 王… III. 劳动争议 - 劳动法 - 基本知识 - 中国 IV. D922. 591

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 129847 号

劳动纠纷制胜宝典

LAODONG JUFEN ZHISHENG BAODIAN

编著/王歆

经销/新华书店

印刷/涿州市新华印刷有限公司

开本/850 × 1168 毫米 32

印张/13.25 字数/303 千

版次/2007 年 10 月第 1 版

2007 年 10 月印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 0098 - 5

定价: 25.00 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: 66010483

市场营销部电话: 66033393

邮购部电话: 66033288

前言

牵扯到劳动纠纷让人闹心,相信不少劳动者及其他劳动纠纷当事人身有同感;然而,如若自己的劳动权益被侵害,与其隐忍、不如拍案而起要个说法也成为诸多劳动纠纷当事人明智的选择。一纸诉状、对簿公堂,这时,作为一起劳动纠纷当事人的您,如何打赢官司、获得合理的处理结果就成为您不能不关注的问题。

本书所能为您做的,就是总结处理劳动纠纷的知识、信息、技能,归纳应对的操作方法,为您打赢官司提供必要的帮助。本书有如下特点:

1. **内容系统全面,兼顾实体法律与诉讼程序**
针对当事人打官司、处理劳动纠纷的法务信息需求,本书全面系统地阐述相关知识,既介绍了有关劳动关系的建立、劳动者的基本权利、劳动合同解除的条件等实体规定,又介绍了劳动仲裁、民事诉讼等解决劳动纠纷的程序规则。读者阅读本书后,既能够掌握劳动合同的主要内容、劳动者的基本权利、五险一金、解除劳动合同的条件及赔偿金计算等方面的法律知识,又能够掌握处理劳动纠纷、打赢官司的程序和方法。
2. **着眼于打赢官司,详述取证知识**
打官司就是打证据!想要制胜于法庭,就必须举出足够的

证据以证明案件事实。取证、举证方面的知识，部分来自于法律规定，更多来自于对实践经验的总结。本书将取证知识列为全书重点，用大篇幅总结取证、举证方面的法律规定及实务技能，在系统的介绍证据知识的基础上，重点剖析实例、解答疑难问题，做到了点面结合，重点突出。

3. 总结实务经验技巧，凸显操作性

打官司如上战场，掌握必要的法规知识犹如握有一支装备精良的军队，可谓具备了赢得官司的基础；但是仅有精兵而不懂兵法、不会用兵依然不能制胜。这打官司的技能就好比用兵之道，少见于法条规定、多来自法务实践。本书“制胜篇”总结了实务中常用的诉讼技能，从当事人视角归纳遇到纠纷后的处理步骤、方法、要领，重点立足于“怎么办”、“如何做”；“取证篇”选取实例进行分析，向读者剖析不同的情况下应该收集哪些证据及如何取证，等等，都着眼于方便读者掌握实际操作之要领，从而制胜于法庭。

☆ ☆ ☆ ☆ ☆

全书分为“概述”、“取证”、“索赔”、“制胜”、“法规”五篇。

“概述篇”阐述劳动法的一些基本知识，以及处理劳动纠纷的一些基础程序，并总结了查找阅读法律的方法，介绍了涉及到劳动纠纷的主要法规。通过阅读该篇，读者可以掌握关于劳动法律的基本知识及处理程序，同时掌握查阅法律的基本技能，了解有关劳动关系的主要法律文件。

“取证篇”系统地讲解证据的基本知识及劳动纠纷案件中的证据，并从当事人的视角出发，剖析不同的实例，归纳当事人遇到不同情况应收集哪些证据及如何取证。通过阅读该篇，读者可以掌握取证的方法，并且结合自己的案件确定取证方略。

“索赔篇”归纳不同情况下的索赔对象及索赔项目与计算公式。通过阅读该篇读者可以确定自己的损害向谁索赔，以及索

赔的项目及数额，从而为撰写起诉书作好准备。

“制胜篇”则从当事人视角详细介绍打官司的知识、流程、技能及操作方法。通过阅读该篇读者可以掌握诉讼的基本知识与技能；结合“概述篇”的相关内容，读者可以规划自己处理纠纷的步骤，制定一个相对完备的计划，适时地进入诉讼程序，合理地运用诉讼技能，从而制胜于法庭。

“法规篇”收录了重要的劳动法规以备读者查阅，其收录的文件版本权威。对于前几篇未能涵盖的法规内容，结合“概述篇”提供的方法，读者可以通过查阅相关法条自行解决。此外，在撰写起诉书等需要提供相关法律依据的时候，读者可以从“法规篇”收录的权威法规版本中援引。

此外，我们建议诉讼实务经验较少的读者，可以在阅读完“概述篇”的基础上，结合“制胜篇”第十四章“打官司的准备工作”阅读“取证篇”与“索赔篇”，从而更好的制定取证方略及索赔目标。

☆ ☆ ☆ ☆ ☆

如果您发现本书存有缺陷或对相关问题存有疑义，欢迎您发送电子邮件至 wanglieqi@163.com。我们将非常感谢您的建议，并尽力为您解决问题提供帮助。

编 者

前
言



目 录

(1) 第一章 总 则

(2) 第二章 调 解

(3) 第三章 仲 裁

(4) 第四章 附 则

(5) 第五章 附 则

(6) 第六章 附 则

(7) 第七章 附 则

(8) 第八章 附 则

(9) 第九章 附 则

(10) 第十章 附 则

(11) 第十一章 附 则

(12) 第十二章 附 则

(13) 第十三章 附 则

(14) 第十四章 附 则

(15) 第十五章 附 则

(16) 第十六章 附 则

(17) 第十七章 附 则

(18) 第十八章 附 则

(19) 第十九章 附 则

(20) 第二十章 附 则

(21) 第二十一章 附 则

(22) 第二十二章 附 则

(23) 第二十三章 附 则

(24) 第二十四章 附 则

(25) 第二十五章 附 则

(26) 第二十六章 附 则

(27) 第二十七章 附 则

(28) 第二十八章 附 则

(29) 第二十九章 附 则

(30) 第三十章 附 则

(31) 第三十一章 附 则

(32) 第三十二章 附 则

(33) 第三十三章 附 则

(34) 第三十四章 附 则

(35) 第三十五章 附 则

(36) 第三十六章 附 则

(37) 第三十七章 附 则

(38) 第三十八章 附 则

(39) 第三十九章 附 则

(40) 第四十章 附 则

(41) 第四十一章 附 则

(42) 第四十二章 附 则

(43) 第四十三章 附 则

(44) 第四十四章 附 则

(45) 第四十五章 附 则

(46) 第四十六章 附 则

(47) 第四十七章 附 则

(48) 第四十八章 附 则

(49) 第四十九章 附 则

(50) 第五十章 附 则

(51) 第五十一章 附 则

(52) 第五十二章 附 则

(53) 第五十三章 附 则

(54) 第五十四章 附 则

(55) 第五十五章 附 则

(56) 第五十六章 附 则

(57) 第五十七章 附 则

(58) 第五十八章 附 则

(59) 第五十九章 附 则

(60) 第六十章 附 则

(61) 第六十一章 附 则

(62) 第六十二章 附 则

(63) 第六十三章 附 则

(64) 第六十四章 附 则

(65) 第六十五章 附 则

(66) 第六十六章 附 则

(67) 第六十七章 附 则

(68) 第六十八章 附 则

(69) 第六十九章 附 则

(70) 第七十章 附 则

(71) 第七十一章 附 则

(72) 第七十二章 附 则

(73) 第七十三章 附 则

(74) 第七十四章 附 则

(75) 第七十五章 附 则

(76) 第七十六章 附 则

(77) 第七十七章 附 则

(78) 第七十八章 附 则

(79) 第七十九章 附 则

(80) 第八十章 附 则

(81) 第八十一章 附 则

(82) 第八十二章 附 则

(83) 第八十三章 附 则

(84) 第八十四章 附 则

(85) 第八十五章 附 则

(86) 第八十六章 附 则

(87) 第八十七章 附 则

(88) 第八十八章 附 则

(89) 第八十九章 附 则

(90) 第九十章 附 则

(91) 第九十一章 附 则

(92) 第九十二章 附 则

(93) 第九十三章 附 则

(94) 第九十四章 附 则

(95) 第九十五章 附 则

(96) 第九十六章 附 则

(97) 第九十七章 附 则

(98) 第九十八章 附 则

(99) 第九十九章 附 则

(100) 第一百章 附 则

— 概 述 篇 —

第一章 劳动纠纷基础法律知识 (3)

第一节 劳动关系的概念和内容 (3)

- (01) 一、劳动关系 (3)
- (02) 二、劳动关系的主体 (4)
- (03) 三、劳动关系的内容 (5)
- (04) 四、劳动关系的客体 (5)
- (05) 五、事实劳动关系 (6)

第二节 劳动合同和集体合同 (8)

- (06) 一、劳动合同的订立 (8)
- (07) 二、劳动合同的内容 (9)
- (08) 三、劳动合同的效力 (15)
- (09) 四、试用期的相关规定 (17)
- (10) 五、集体合同 (20)

第三节 劳动者的基本权利与待遇 (22)

- (11) 一、工资、工时、休假 (22)
- (12) 二、五险一金相关规定 (25)
- (13) 三、劳动安全、劳动保护与职业病防治 (30)

第四节 劳动合同的解除 (31)





一、用人单位解除劳动合同的情形	(32)
二、用人单位解除合同后需要支付的补偿金	(32)
三、用人单位解除劳动合同的限制	(33)
四、劳动者单方解除劳动合同的程序	(36)
五、劳动者解除合同需要支付违约金的情形	(37)
六、关于竞业限制与保守商业秘密的规定	(38)
第五节 劳动纠纷的概念及分类	(41)
第二章 劳动纠纷的处理程序	(43)
第一节 协商	(43)
第二节 单位内部调解	(44)
第三节 劳动仲裁	(46)
一、劳动仲裁的受理范围	(47)
二、劳动争议仲裁申请	(48)
第四节 司法程序	(50)
一、劳动诉讼的受理范围	(50)
二、提起劳动诉讼的条件	(51)
三、劳动争议的诉讼程序	(52)
第三章 涉及到劳动纠纷的法律	(54)
第一节 查找与阅读法律的方法	(54)
一、如何查找法律	(54)
二、如何阅读法律	(58)
第二节 与劳动纠纷相关的法律概述	(62)
一、调整劳动关系的基础法律文件	(62)
二、规范具体劳动问题的相关法律文件	(64)
三、处理劳动纠纷的程序性法律文件	(70)

第四章 劳动关系疑难问题解答 (76)

1. 劳动关系与劳务关系区别是什么? (76)
2. 签订劳动合同, 用人单位能否收取抵押物? (78)
3. 对因工丧失劳动能力的劳动者, 合同期满劳动合同是否就自然终止? (79)
4. 劳动者想解除劳动合同, 但是单位不放, 怎么办? (79)
5. 劳动者被用人单位无故解雇后, 如何主张自己的权利? (80)
6. 劳动合同期限届满后未办理终止手续的, 劳动合同是否已经终止? (80)

— 取 证 篇 —

第五章 劳动纠纷中的证据 (85)

第一节 证据的基本知识 (85)

- 一、什么是证据 (85)
- 二、证据在民事官司中的作用 (87)
- 三、证据包括哪些种类 (88)

第二节 劳动纠纷中的证据 (93)

- 一、因涉及企业开除、除名、辞职、退工引起的劳动纠纷中的证据 (93)
 - 二、因追索劳动报酬引起的劳动纠纷中的证据 (94)
 - 三、因劳动保险、劳动保护引起的劳动纠纷中的证据 (94)
 - 四、单方解除劳动合同的劳动纠纷中的证据 (95)
- ### 第三节 劳动纠纷中的举证责任 (95)



第六章 证据的收集与运用 (98)

- 一、证据收集的原则和范围 (98)
- 二、证据收集的方法 (100)
- 三、证据保全制度 (104)
- 四、证据的分析和判断 (106)
- 五、分析判断证据的具体方法 (107)

第七章 证据的选取、收集实例分析 (111)

- 案例一 作为政府部门的“协勤工”，如何证明存在劳动关系？ (111)
- 案例二 未签劳动合同，如何证明存在事实劳动关系？ (113)
- 案例三 公司合并后，如何取证索要拖欠工资？ (115)
- 案例四 什么是“严重违纪”行为，如何用证据证明？ (117)
- 案例五 如何证明自己符合签订无固定期限劳动合同的条件？ (119)
- 案例六 单位扣押职工身份证、收取押金，职工如何取证维权？ (121)
- 案例七 企业经济性裁员不合法，如何取证维护自己的权益？ (123)
- 案例八 如何证明员工是在被胁迫的情况下签订的劳动合同？ (125)
- 案例九 职工被判刑，单位可以单方解除劳动合同吗？如何取证？ (127)
- 案例十 女职工怀孕后单位解除劳动合同，如何取证维权？ (129)
- 案例十一 职工患病长期请假而被辞退，如何取证以维护权益？ (130)

案例十二	单位未支付加班费的情况下职工如何取证维权？无工资条的情况下如何证明工资标准？	(132)
案例十三	发生劳动争议，如何举证未过仲裁时效？	(134)
案例十四	单位拖欠工资应当怎样支付补偿？	(137)
案例十五	什么是最低工资标准？当工资低于最低工资标准时如何取证维权？	(139)
案例十六	非因工受伤后单位解除劳动合同，如何取证维权？	(141)
案例十七	合同未到期被裁员，如何取证索取赔偿？	(143)

第八章 取证疑难问题解答 (146)

1. 无故被用人单位解雇，劳动者主张自己的权利应提供什么证据？ (146)
2. 用人单位没有书面通知就开除劳动者而引发的纠纷，双方应如何举证？ (147)
3. 电子邮件是否能够成为解除劳动合同的证据？ (148)
4. 劳动者在没有直接证据时，应该如何运用间接证据来证明劳动关系的存在？ (149)
5. 在被原单位派驻到其他单位的情况下，如何举证证明劳动关系？ (151)
6. 用人单位克扣劳动者的工资，劳动者应如何举证？ (152)
7. 公司代签劳动合同，如何举证保护自身的合法权益？ (154)





— 索 赔 篇 —

第九章 如何确定索赔的对象	(159)
一、确认用人单位的一般标准	(159)
二、确认劳动者的一般标准	(161)
第十章 赔偿项目及计算	(164)
第一节 赔偿项目及法律依据	(164)
一、违约金	(164)
二、赔偿金	(166)
三、经济补偿金	(167)
第二节 索赔标准及计算	(169)
一、违约金	(169)
二、赔偿金	(169)
三、经济补偿金	(183)
第十一章 索赔疑难问题解答	(199)
1. 用人单位能否通过约定的方式限制劳动者的 单方解除劳动合同的解除权? 劳动者行使单 方解除权时, 造成用人单位损失, 应否承担 赔偿责任?	(199)
2. 协商解除劳动合同, 用人单位在什么情况下 可不支付经济补偿金?	(200)
3. 用人单位在哪些情况下应当支付劳动者经济 补偿金?	(200)
4. 终止劳动合同用人单位是否应当支付经济补 偿金?	(201)
5. 支付经济补偿金的标准是什么?	(201)

6. 在哪些情况下, 用人单位应当加付劳动者赔偿金? (202)
7. 事实劳动关系如何解除? (202)

— 制 胜 篇 —

第十二章 劳动争议仲裁 (207)

第一节 劳动仲裁的基本知识 (207)

- 一、劳动争议仲裁的概念、特点 (207)
- 二、仲裁机构——劳动争议仲裁委员会 (208)
- 三、劳动仲裁的受理范围 (210)
- 四、劳动争议仲裁的申请时效问题 (211)
- 五、劳动争议仲裁的管辖 (212)
- 六、申诉与申诉人的权利义务 (213)

第二节 劳动仲裁的申请与审理 (215)

- 一、劳动争议仲裁的风险提示 (215)
- 二、案件的审理 (217)
- 三、仲裁调解 (217)
- 四、仲裁裁决与送达 (218)
- 五、劳动争议仲裁申请的注意事项 (220)

第十三章 民事诉讼的基础知识 (222)

第一节 民事诉讼的概念和特点 (223)

- 一、民事诉讼的概念 (223)
- 二、民事诉讼的特点 (224)
- 三、民事诉讼和其他诉讼的区别 (225)
- 四、民事诉讼的标的 (227)
- 五、民事诉讼的当事人 (228)

第二节 民事诉讼的管辖及法院的选择 (229)





第三节 诉讼时效	(231)
一、诉讼时效及超过时效的后果	(231)
二、诉讼时效的种类	(232)
三、诉讼时效的计算	(233)
四、诉讼时效如何中止	(233)
五、如何使诉讼时效发生中断	(235)
第四节 聘请律师与申请法律援助	(237)
一、聘请律师	(237)
二、申请法律援助	(238)
第五节 调解也是解决纠纷的途径	(239)
一、什么是调解	(239)
二、调解应遵循哪些原则	(240)
三、调解书的法律效力	(240)
四、调解的利弊分析	(241)
五、调解应掌握的技巧	(242)
六、对调解不服的救济途径	(243)
第十四章 打官司的准备工作	(244)
第一节 对案件事实的分析	(244)
第二节 案件的法律分析	(245)
一、理清事实，弄清纠纷、分歧所在；确定法律领域及范围	(245)
二、检索查找相关法律，仔细阅读理解相关法条	(246)
三、根据法律条文及案情，确定合格的当事人，重新梳理案件事实，确定取证方向	(246)
四、分析当事人在法律上的权利义务，总结诉讼请求或抗辩理由	(247)
五、根据具体的法律领域，确定案由	(248)
第三节 案件的成本分析	(249)

一、民事官司的一般风险	(249)
二、民事官司的诉讼费	(252)
三、国家对经济困难的当事人的司法救助	(255)
第四节 如何确定原告与被告	(255)
第五节 起诉与答辩	(257)
一、如何撰写起诉状	(257)
二、如何撰写答辩状	(260)
第十五章 民事官司的审理	(263)
第一节 法庭审理规则和程序	(263)
一、法庭审理规则	(263)
二、法庭审理程序	(266)
第二节 几种常见诉讼技能的运用	(270)
一、申请财产保全	(270)
二、申请证据保全	(272)
三、申请先予执行	(273)
四、申请回避	(274)
五、申请延期审理	(275)
六、申请诉讼中止	(276)
七、申请反诉	(276)
第三节 举证、质证与法庭辩论	(278)
一、证据在法庭上的运用	(278)
二、驳倒对方的证据	(280)
三、质证的策略与技巧	(281)
四、如何辨别伪证	(282)
五、不同种类证据的质证技巧	(283)
六、法庭辩论技巧	(286)
第十六章 二审、再审与执行	(290)
第一节 二审程序	(290)





一、二审程序的特点	(290)
二、提起上诉的条件	(291)
三、怎样递交上诉状	(293)
四、二审案件的审理方式	(294)
五、两审终审	(294)
第二节 再审程序	(295)
第三节 执行程序	(297)
一、执行程序的特点	(298)
二、启动执行程序的前提条件	(298)
三、民事官司的执行依据	(299)
四、当事人应当如何申请执行	(299)
五、法院在执行工作中的一般原则	(301)
第十七章 诉讼疑难问题解答	(303)
1. 向劳动争议仲裁庭提起仲裁后撤诉, 获批准 后, 又提请仲裁的, 仲裁庭是否受理?	(303)
2. 劳动争议仲裁中, 是否适用先予执行?	(304)
3. 对仲裁委员会裁决部分事项不服, 起诉到 人民法院的, 没有提起诉讼部分的裁决何时 生效?	(304)
4. 在民事诉讼状中, 如何确定诉讼请求的数 额?	(305)
5. 当事人认为受理案件的人民法院对案件没 有管辖权怎么办?	(306)
6. 如何委托诉讼代理人?	(306)
7. 民事案件应当在多长时间审理终结?	(307)
8. 判决、裁定是否作出之日立即生效?	(308)

— 法 规 篇 —

中华人民共和国劳动法	(313)
(1994年7月5日)	
中华人民共和国劳动合同法	(324)
(2007年6月29日)	
劳动部关于贯彻执行《中华人民共和国劳动 法》若干问题的意见	(337)
(1995年8月4日)	
劳动部关于《中华人民共和国劳动法》若干 条文的说明	(351)
(1994年9月5日)	
中华人民共和国企业劳动争议处理条例	(367)
(1993年7月6日)	
中华人民共和国民事诉讼法 (节录)	(372)
(1991年4月9日)	
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	(395)
(2001年4月16日)	
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)	(398)
(2006年8月14日)	
附录 常用文书	(401)
1. 劳动争议仲裁申请书	(401)
2. 民事起诉状	(402)
3. 民事答辩状	(403)
4. 民事上诉状	(404)
5. 执行申请书	(405)

