



工伤保险 实务精解

S H I W U J I N G J I E

主编 黄乐平



实务**办事流程**明确指引

疑难问题百解精准阐释

典型争议案例全貌呈现

常用法律**文书实例**详解

精选**法律法规**配套说明

编著 黄乐平

1

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE



工伤保险

实务精解

S H I W U J I N G J I E

主编 黄乐平

编著 黄乐平

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

工伤保险实务精解/黄乐平编著. —北京: 中国法制出版社, 2008. 1

(五险一金实务精解)

ISBN 978 - 7 - 5093 - 0354 - 2

I. 工… II. 黄… III. 工伤事故 - 劳动保险 - 保险法 - 中国 IV. D922.55

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 003582 号

工伤保险实务精解

GONGSHANG BAOXIAN SHIWU JINGJIE

编著/黄乐平

经销/新华书店

印刷/涿州市新华印刷有限公司

开本/880 × 1230 毫米 32

版次/2008 年 2 月第 1 版

印张/15.5 字数/403 千

2008 年 2 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 0354 - 2

定价: 35.00 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: 66066820

市场营销部电话: 66033393

邮购部电话: 66033288

序 言

已经过去的2007年，被称为中国立法史上的“劳动法年”，先后通过了《中华人民共和国劳动合同法》、《中华人民共和国就业促进法》和《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》。与民生息息相关的《社会保险法》历经12年的酝酿，也终于在这一年岁末提交全国人大常委会首次审议。社会保障事业的法制化进程向前迈出了一大步，劳动者的社会保险权利有望得到更多的保障。

社会保险包括养老保险、医疗保险、失业保险、工伤保险与生育保险，涉及到职工生（生育险）、老（养老险）、病（医疗险）、伤（工伤险）、失业（失业险）情况下的社会保障。对于每一位劳动者而言，享有社会保险是宪法规定的基本权利，社会保险也是《劳动合同法》规定的劳动合同的必备条款。工资只是在岗时候的权利与待遇，而社会保险则是劳动者从上岗之日至离世的那一天，都应该享受的权利与待遇，社会保险之重要，由此可见一斑。另一方面，保障劳动者享有各项社会保险待遇是用人单位应尽的义务，因此用人单位应依法参加社会保险。不依法缴纳社会保险费，用人单位将面临更为严厉的法律风险，新近实施的《劳动合同法》就规定劳动者可以随时解除劳动合同，并可要求用人单位支付经济补偿金。如何依法缴纳社会保险费用，正确处理社会保险实务，及时化解社会保险争议，是众多用人单位面临的一个难题。处理得当，可以降低企业成本，防范人员管理风险，促进劳资关系和谐；处理不当，会使人员管理风险加大，企业劳资争议上升，严重妨碍企业发展。

住房公积金同样属于社会保障的范畴，与社会保险一样由用人单位的人力资源管理部门负责，在实务处理过程中甚至面临比社会保险更多的问题。

本丛书作者长期从事劳动法实务与研究、在社会保险实务

(包括住房公积金) 处理方面有着丰富经验。书中所涉及的具体问题与案例, 均为实际发生的真实案例, 或是作者亲身经办或是作者精心编写而成。本套丛书具有很强的实用性, 体例设计上作了精心的编排:

一、制度评述。阐述社会保险制度与住房公积金制度发展的来龙去脉, 实施过程中的得失利弊及其对劳资双方的影响。对相关制度的评述, 很多内容均来自于作者的最新研究成果, 如对工伤保险制度的修改意见, 就来自于最近向立法部门提交过的相关建议。

二、办事流程。对于企业特别是新设企业而言, 如何简化办理社会保险与住房公积金业务流程, 是一个很费思量的问题。作者根据自己的实务操作经验, 作出了深入浅出的讲解及明确指引。

三、疑难问题。作者根据自己经办与掌握的丰富案例, 选择大量常见疑难问题, 精准阐释处理方式及依据, 以资借鉴。

四、典型争议。作者精选各地经典案例, 点评案例处理得失, 提醒劳动者及用人单位小心防范, 未雨绸缪。

五、文书范本。针对社会保险争议处理案件少的情况, 作者设计了一整套规范的法律文书实例范本。遇一般社会保险争议, 可简单改编, 从容起(申)诉应诉, 省却律师费用。

六、法律法规。附相关最新实用法律法规, 依法办事, 有据可循。

由于水平有限, 加之时间仓促, 丛书中存在的不足在所难免。敬请批评指正!

黄乐平

2008年1月15日

劳动法律热线: (010) 83231939 (周一至周五 8:30—17:30)

中国劳动法网: www.chinahrlaw.com

中国工伤损害赔偿网: www.gongshang120.com

目 录

第一部分 综 述	1
第一章 中国工伤保险法律制度述评	3
第一节 中国工伤保险法律制度的发展	3
第二节 中国工伤保险制度存在的若干问题及完善	16
第二章 工伤保险缴费登记	37
第一节 工伤保险登记程序	37
第二节 工伤保险费的缴纳流程	40
第三节 工伤保险的变更登记流程	46
第四节 工伤保险年检办理流程	48
第五节 工伤保险注销登记流程	49
第三章 工伤保险待遇申领程序与争议处理	51
第一节 工伤认定是申领工伤保险待遇的前提	51
第二节 劳动能力鉴定是申领工伤保险待遇的基本依据	53
第三节 工伤保险待遇的申领	55

第二部分 疑难问题解答

第四章 工伤认定	67
1. 什么情况下职工受到伤害可以认定为工伤?	67
2. 申请工伤认定由谁承担举证责任?	69
3. 自由职业人员发生工伤能够享受工伤保险待遇吗?	70
4. 律师、注册会计师是否可以参加工伤保险, 享受 工伤保险待遇?	71
5. 退休人员返聘到用人单位发生工伤可否申请工伤 认定, 能否享受工伤待遇?	71
6. 企业没有参加工伤保险, 职工能否申请工伤认定, 是否可以按国家规定享受有关待遇?	73
7. 农民工所在企业不给上工伤保险, 农民工发生工 伤后该如何维权?	74
8. 劳动合同中“工伤概不负责”的条款是否有法律 效力?	74
9. 未成年工遭遇工伤却未缴纳保险, 冒名顶替他人 治疗家属怎么办?	76
10. 企业或者职工如何向劳动行政部门申报工伤?	77
11. 劳动保障行政部门接到企业或者职工的工伤认定 申请后, 应该如何认定工伤?	78
12. 单位不申报工伤, 个人怎么办?	79
13. 单位以职工替班发生工伤事故为由不予申报工伤, 职工本人能否自己申报工伤?	80
14. 职工个人申请认定工伤时, 劳动关系未确定的应 如何证明存在劳动关系?	81
15. 申报工伤认定, 有无时效限制?	82

16. 劳动部门对于工伤认定申请不予受理怎么办?	83
17. 哪些情况不得认定为工伤?	84
18. 在工作单位发生的伤害都能算工伤吗?	85
19. 实习人员发生工伤事故能不能按工伤处理? 不能按 工伤处理的话该怎么办?	86
20. 未经劳动部门认定的能算工伤吗?	87
21. 外派劳务人员在国外遭受意外枪击致伤, 是否属 于工伤范畴?	87
22. 长期替工人员发生工伤事故致残, 能不能享受工 伤保险待遇?	88
23. 保姆在雇主家擦玻璃时划破了脸, 是否属于工伤?	89
24. 企业在招工考核期间, 应聘人员遭受意外伤害是 否属于工伤事故?	90
25. 因工出差失踪或长期下落不明应如何处理?	91
26. 职工因工负伤痊愈后, 旧伤复发, 是否仍按因工 受伤处理?	92
27. 职工探亲期间因自然灾害造成伤残可以认定为工 伤吗?	92
28. 职工上下班途中自己骑自行车被摩托车撞伤是否 可以按因工负伤处理?	93
29. 职工因工负伤在抢救过程中由于输血染上肝炎, 是认定为工伤还是认定为医疗事故?	94
30. 职工在单位自杀的能否认定为工伤?	94
31. 在单位打架受伤能算工伤吗?	95
32. 节假日加班受伤能算工伤吗?	96
33. 工作中履行职责被打伤算工伤吗?	96
34. 职工在工作岗位上遭受他人蓄意伤害能否认定为 工伤?	97
35. 职工从事临时指派工作受伤应如何认定工伤?	98
36. 职工参加单位组织的报告会致伤应认定为工伤吗?	98
37. 职工在生产工作中因操作不当负伤应认定为工伤吗?	99

38. 夜班路上与歹徒搏斗身亡, 能否认定为工伤?	100
39. 在上下班途中, 受到机动车事故伤害而肇事司机逃逸的, 能否认定为工伤?	101
40. 未上“三险”的职工加班回家路上遇车祸, 能算工伤吗?	101
41. 违章造成交通事故的能认定为工伤吗?	102
42. 乘坐单位车辆外出工作时遇交通事故, 单位应负什么责任?	103
43. 出租车司机出车过程中发生交通事故算不算工伤?	103
44. 司机在工作中因违章驾驶致残可否认定为工伤?	104
45. 酒后驾车出事故致伤不能算工伤?	105
46. 因工外出途中发生意外事故应认定为工伤吗?	106
47. 因工外出期间发生交通事故致残可否认定为工伤?	106
48. 未作出交通事故责任认定以前能作工伤认定吗?	107
49. 职工上下班途中必须是必经路线发生的交通事故受伤才算工伤吗?	108
50. 同是交通事故, 同是醉酒, 为何工伤认定两样?	109
51. 骗取工伤认定的应如何处理?	111
52. 单位给工伤职工发伪造的工伤证, 职工该怎么办?	111
53. 职工在工作时间突发疾病致残能认定为工伤吗?	112
54. 因癌症死亡能视同因工死亡吗?	113
55. 在工作时间和工作区域突发疾病死亡可视同工伤吗?	114
56. 职工抢险救灾时负伤; 可视同工伤吗?	115
57. 单位组织的旅游中发生意外能否算工伤?	115
58. 陪客户跳舞受伤能否认定为工伤?	116
59. 接受商务合作伙伴安排去旅游时受伤能够认定为工伤吗?	117
60. 参加公司组织的篮球赛时受伤能否认定为工伤?	117
61. 私自实验引起爆炸受伤算不算工伤?	118
62. 上班时干私活受伤算不算工伤?	119

63. 出差期间私自旅游时摔伤, 算不算工伤?	119
64. 职工在单位集体宿舍受伤能否按因工处理?	120
65. 职工在单位集体食堂就餐发生食物中毒能按工伤处理吗?	121
66. 工作岗位上负伤, 当时未察觉, 事后发作还能认定为工伤吗?	122
67. 遭打击报复致残能不能算工伤?	123
68. 职工在工间休息时间, 因工厂电暖气漏电造成触电死亡, 是否认定为工伤?	124
69. 违章操作能否认定为工伤?	124
70. 未能及时签订劳动合同, 在工作中受到伤害不算工伤?	125
71. 不定时工作制, 非值班时间突发疾病死亡这种情况是否属于工伤?	126
72. 单位职工因工外出加班突发脑梗塞导致瘫痪, 能被认定为工伤吗?	127
73. 下班去亲戚(同事)所共租的房屋吃中饭, 出车祸算工伤吗?	128
74. 劳动局超出法定期限作出工伤认定书, 用人单位请求撤销; 该工伤认定是否会被撤销?	129
75. 临时工上班头一天遭遇工伤, 应该怎么处理?	130
76. 公司车间组织活动摔伤脾脏被切除, 能否认定工伤?	132
77. 上班中途离开工作岗位开车外出接同事回单位上班发生车祸, 能否认定工伤?	132
78. 关于回单位汇报工作期间失踪, 可否认定工伤?	133
79. 单位提供的下班时间与事实有误, 认定工伤以哪个为准?	134
80. 明明是工伤, 单位无中生有说是自残, 该怎么办?	135
81. 夜班下班吃完夜宵后回家途中发生车祸, 能否认定为工伤?	136

82. 工伤导致的癫痫, 是否属于工伤的范畴?	137
83. 国外因工出差期间患病是否属工伤范围?	137
84. 职工下班途中发生的交通事故, 劳动局不予认定 为工伤, 家属该怎么办?	138
85. 不服劳动局不予认定工伤结论申请行政复议, 复 议机关法定期间不做出复议结论, 工伤职工及其 家属该怎么办?	139
86. 用人单位对于从事接触职业病危害因素的工种, 应如何处理职工职业病防治工作?	140
87. 对于可能接触职业病危害因素的工作, 职工如何 争取劳动保护的权益?	141
88. 劳动者本人居住地与用人单位所在地不一致的, 应该向哪一个职业病诊断机构申请职业病诊断?	142
89. 职业病患者对当地职业病诊断机构的诊断结论不 服的, 如何再次申请鉴定?	143
90. 离开单位以后, 档案在街道或者个人存档人员发 现职业病是否可以申请工伤认定?	144
91. 什么是职业病?	145
92. 职业性放射性疾病包括哪些种类?	145
93. 职业性中毒职业病包括哪些种类?	146
94. 什么是职业中毒?	146
95. 职业中毒有几种表现形式?	147
96. 职业中毒对人体有什么危害?	147
97. 尘肺性职业病包括哪些种类?	147
98. 什么是矽肺病?	148
99. 什么是煤肺病?	148
100. 生物因素所致职业病包括哪几种?	148
101. 物理因素职业病包括哪几种?	148
102. 什么是高原病?	149
103. 什么是放射性疾病?	149
104. 什么是职业性有害物理因素?	149

105. 什么是职业性有害生物因素?	150
106. 职业性眼病包括哪些种类?	150
107. 职业性皮肤病包括哪些种类?	150
108. 什么是职业性有害化学因素?	150
109. 职业性耳鼻喉疾病包括哪些种类?	151
110. 职业性肿瘤包括哪些范围?	151
111. 其他职业病包括哪些种类?	151
112. 职业病有什么特点?	151
113. 什么是职业性有害因素?	152
114. 与劳动过程有关的职业性有害因素具体包括什么?	152
115. 与作业场所环境有关的职业性有害因素具体包括 什么?	153
第五章 劳动能力鉴定	154
116. 职工工伤后该如何申请劳动能力鉴定?	154
117. 申请劳动能力鉴定要提交哪些材料?	154
118. 劳动能力鉴定的依据是什么? 新标准与旧标准相 比有哪些改进?	154
119. 何种情况下职工工伤与职业病伤残可评定为一级 伤残?	156
120. 何种情况下职工工伤与职业病伤残可评定为二级 伤残?	157
121. 何种情况下职工工伤与职业病伤残可评定为三级 伤残?	159
122. 何种情况下职工工伤与职业病伤残可评定为四级 伤残?	161
123. 何种情况下职工工伤与职业病伤残可评定为五级 伤残?	163
124. 何种情况下职工工伤与职业病伤残可评定为六级 伤残?	165
125. 何种情况下职工工伤与职业病伤残可评定为七级伤残?	168

126. 何种情况下职工工伤与职业病伤残可评定为八级伤残?	171
127. 何种情况下职工工伤与职业病伤残可评定为九级伤残?	173
128. 何种情况下职工工伤与职业病伤残可评定为十级伤残?	175
129. 劳动能力鉴定后是否还要进行护理鉴定? 医院证明伤情较重; 但伤残认定没有评上伤残等级的怎么办?	177
130. 员工经劳动保障局认定为工伤后, 单位不按时为其申请工伤等级鉴定, 伤者个人可否申请鉴定?	178
131. 旧伤复发, 能否申请劳动能力复查鉴定?	178
132. 因工伤残等级必须由劳动能力鉴定委员会鉴定吗?	178
133. 医疗期未满能否评定伤残等级?	179
134. 双下肢截瘫后护理依赖程度如何确定?	180
135. 职工对伤残等级结论不服, 能否提起行政诉讼?	180
136. 同样残情, 伤残等级待遇为何不一?	182
137. 工伤职工多处伤残的, 如何确定伤残等级?	183
138. 工伤职工是否一次评残定终身?	184
139. 对已鉴定的六级工伤, 单位能否再次要求复查? 职工是否可以拒绝?	185
140. 工伤职工对劳动能力鉴定结论不服, 如何维权?	185
第六章 工伤保险待遇	187
141. 工伤职工的工伤待遇都包括哪些内容? 由谁来承担?	187
142. 工伤职工认为工伤保险基金支付的工伤保险待遇低于法定标准的, 该怎么办?	188
143. 用人单位不支付工伤待遇, 工伤职工该怎么办?	189
144. 什么是工伤医疗待遇? 它包括哪些内容?	190

145. 什么是停工留薪期? 停工留薪期内工伤职工享受什么待遇?	190
146. 什么是工伤职工伤残待遇? 主要有哪些内容?	191
147. 什么是一次性伤残补助金?	191
148. 什么是一次性工伤医疗补助金?	191
149. 什么是一次性伤残就业补助金?	192
150. 工伤病假怎么算? 受伤与停工住院治疗有较长时间间隔的, 在此期间也因此休过短期的病假, 能否享受停工留薪待遇?	192
151. 停工留薪期的原工资福利待遇不变, 应如何操作?	192
152. 如何理解计发工伤保险待遇基数的本人工资?	193
153. 农民工所享受的伤残待遇与城镇职工享受的待遇一致吗?	194
154. 工伤部位旧伤复发该怎么办?	194
155. 受伤时间是 2003 年 1 月; 2003 年 8 月正式确诊停工治疗, 受伤前十二个月的平均工资应从哪个月开始计算?	195
156. 如果退休后被认定为职业病可否享受工伤保险待遇? 如果先按基本医疗待遇报销了医疗费, 后被认定为工伤, 其医疗费如何处理?	196
157. 人身损害赔偿是否区别于工伤损害赔偿?	196
158. 《工伤保险条例》实施后, 对工伤职工的医疗管理是如何规定的?	197
159. 职工工伤, 安装假肢费用怎么索赔?	197
160. 工伤人员在门诊就医能否记账? 工伤人员住院的伙食补助费由谁负担?	198
161. 《工伤保险条例》在工伤人员就医方面有哪些新的规定?	198
162. 企业能与未认定伤残等级的工伤职工解除劳动合同吗?	198

163. 停工留薪期间上班的交通费应该报销吗?	199
164. 因伤情治疗需要去就诊时发生的路费, 是否只 能报销公共汽车票, 不能报销出租车票?	199
165. 职工本人申请工伤认定发生的交通费能要求单 位报销吗?	200
166. 生活护理费指的是什么? 是住院期间的费用补贴 吗?	200
167. 没有护理依赖的工伤职工能要求护理费吗?	201
168. 如何确定工伤定点医院?	201
169. 伤残职工因生活、工作需要可以配置辅助康复 器具吗?	202
170. 因工伤头皮撕裂需要戴假发, 如何向企业索取 合理赔偿?	202
171. 企业面临解散, 工伤职工的治疗费用怎么办?	202
172. 单位不支付因工受伤职工的医药费该怎么办?	203
173. 员工出差回单位时被车撞伤, 可享受哪些工伤 待遇?	203
174. 安装残疾辅助器具是否全额报销?	204
175. 治疗工伤和感冒, 医疗费用分开报销吗?	205
176. 鉴定为5~10级伤残的工伤职工旧伤复发其待遇 如何落实?	206
177. 工伤医疗费包干有效吗?	206
178. 单位在工伤职工停工留薪期间仍给其派遣任务, 该工伤职工怎么办?	208
179. 工伤复发的工伤职工如何享受工伤待遇?	208
180. 用人单位能否要求工伤职工赔偿用人单位损失?	209
181. 什么是因工死亡?	209
182. 职工因工死亡的待遇有哪些?	209
183. 因工死亡一次性工亡补助金如何计算?	210
184. 职工因工死亡待遇是如何计算的?	211
185. 因工死亡职工供养亲属的范围有哪些?	212

186. 供养亲属享受供养亲属抚恤金的条件是什么？	212
187. 因工死亡职工供养亲属在什么情况下停止享受抚恤金待遇？	213
188. 职工因工死亡有多位亲属需要供养的，亲属如何领取抚恤金？	213
189. 供养亲属在领取抚恤金期间，因为犯罪判刑，是否还享受抚恤金待遇？	213
190. 如何确定供养亲属具有领取抚恤金待遇的资格？	214
191. 职工因工外出期间因意外事故失踪，应如何办理工伤保险待遇？	214
192. 职工因工死亡，其供养亲属抚恤金和一次性工亡补助金是否可以继承？	214
193. 职工因工死亡后，其妻又结婚，其子女是否继续领取抚恤费？	215
194. 职工因工死亡后，其未成年的非婚生子女能否享受死亡抚恤待遇？	215
195. 供养亲属中的子女、弟、妹已满 16 周岁；并且已中学毕业，在家待业期间，可否领取供养亲属抚恤金？	215
196. 伤残津贴、供养亲属抚恤金、生活护理费一经确定，其标准是否不变？	216
197. 工伤职工伤残津贴和因工死亡职工供养亲属抚恤金可否一次性领取？	216
198. 同是因工死亡，一次性工亡补助金为何不同？	216
199. 工伤职工 1~4 级伤残的，可以享受哪些待遇？	217
200. 工伤职工是否有安家费？	218
201. 职工因工致残被鉴定为 1~4 级伤残的能否一次性领取全部工伤保险待遇？	218
202. 工伤 4 级如果目前还在单位上班，是否享受社保增加的抚恤金及护理费？	219

203. 工伤4级, 如果不在单位上班, 是否享受抚恤金及护理费?	219
204. 1~4级工伤职工只缴纳医疗保险费吗? 如果缴费年限不足10年或15年, 其达到退休年龄是否可以按月享受养老保险待遇?	220
205. 农民工给私人干活时受伤, 除赔偿医疗费外还可索赔其他损失吗?	220
206. 5级工伤职工应享受何种工伤待遇?	221
207. 劳动能力鉴定(5级)后可否继续在单位享受停工留薪期的工资福利待遇?	221
208. 劳动能力鉴定为6级伤残能否申请残废证, 是向哪个部门申请呢?	221
209. 工伤职工违纪, 6级伤残能否解约?	222
210. 工伤职工劳动能力鉴定为7~10级伤残的能享受什么待遇?	223
211. 鉴定为7~10级伤残的工伤职工劳动合同期满怎么办?	225
212. 9级伤残职工一年后复查鉴定为5级伤残, 是否还可以继续享受一次性伤残补助金的差额部分?	226
213. 试用期未满, 能享受工伤待遇吗?	226
214. 以医疗事故作借口, 拒付工伤医疗费有依据吗?	227
215. 合同期满职工工伤势仍未痊愈, 公司有无权利终止劳动合同?	228
第七章 非法用工单位伤亡人员的工伤处理	229
216. 哪些单位可以被列为非法用工单位?	229
217. 哪些工伤人员可以被列为非法用工单位伤亡人员?	229
218. 非法用工单位伤亡人员的工伤待遇怎么落实?	229
219. 如何确定非法用工单位伤亡人员一次性赔偿的数额?	230
220. 非法用工单位伤亡人员的工伤医疗待遇怎么落实?	230