

《中华人民共和国 劳动争议调解仲裁法》 解读与应用指南

ZHONGHUARENMINONGHEGUO
LAODONGZHENGYI
TIAOJIEZHONGCAIFA
JIEDUYU
YINGYONGZHINAN

谢良敏 / 主编



 中国工人出版社

《中华人民共和国 劳动争议调解仲裁法》 解读与应用指南

《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》
条文释义与实务应用
——《劳动争议调解仲裁法》
条文释义与实务应用

（第四版）

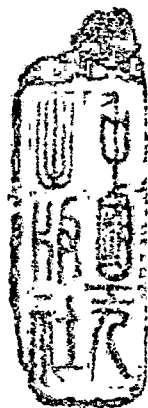


中国劳动社会保障出版社

《中华人民共和国劳动争议 调解仲裁法》解读与 应用指南

谢良敏 主编

中国工人出版社



图书在版编目 (CIP) 数据

《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》解读与应用指南/谢良敏主编. —北京: 中国工人出版社, 2008. 3

ISBN 978 - 7 - 5008 - 4072 - 5

I. 劳... II. 谢... III. 劳动争议—劳动法—法律解释—中国 IV. D922.591.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 025450 号

出版发行: 中国工人出版社

地 址: 北京鼓楼外大街 45 号

邮 编: 100011

电 话: (010)62350006(总编室) (010)82075935(编辑室)

发行热线: (010)62033018 82081553(传真)

网 址: <http://www.wp-china.com>

经 销: 新华书店

印 刷: 三河市国英印务有限公司

版 次: 2008 年 4 月第 1 版 2008 年 4 月第 1 次印刷

开 本: 850 毫米 × 1168 毫米 1/32

字 数: 200 千字

印 张: 8.75

定 价: 18.00 元

版权所有 侵权必究

印装错误可随时退换

前 言

劳动争议处理制度是劳动法律体系中的一项重要制度，自新中国成立之始，我国即建立了这一制度。“文革”期间，整个法律制度体系包括这一制度都遭到极大的破坏。1987年，我国劳动争议处理制度得到恢复，并逐步颁布了有关劳动争议处理的法律法规和规章。1993年国务院《企业劳动争议处理条例》和1994年《劳动法》的颁布，为这一制度的建立与逐步完善以及劳动争议的处理提供了法律依据。

劳动争议处理制度在20年的发展完善中，形成了特有的处理劳动争议的程序，特别是劳动争议的调解工作在20年的劳动争议处理工作中占据了极为重要的地位，发挥了非常重要的作用。《劳动争议调解仲裁法》对劳动争议的调解，特别是仲裁作了明确规定。它的制定和颁布，对规范、指导劳动争议调解、仲裁工作，将起到重要的推动作用。

本书从笔者多年从事工会法律工作和参与立法工作的亲身感受，论及《劳动争议调解仲裁法》法律条款中所表达的含义及其要点和难点，对于广大劳动者、律师、工会组织运用这部法律依法维护劳动者的权益尽一点微薄之力。由于该法与工会多年的劳动争议处理工作相比有了较大的改变，加之笔者尚难准确预测

这种改变所引导的劳动争议处理制度的发展趋向，在文字中肯定会有不足之处，希望广大读者给予指正。

本书的作者有：林燕玲、毕颖、刘宝国、杨志宏、张艳丽、金俊银。

谢良敏

目 录

第一编 《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》解读

1. 《劳动争议调解仲裁法》的立法过程是怎样的? (1)
2. 《劳动争议调解仲裁法》的立法宗旨是什么? (2)
3. 《劳动争议调解仲裁法》的调整范围有哪些? (3)
4. 处理劳动争议应当坚持的原则有哪些? (5)
5. 什么是劳动争议的协商? (6)
6. 劳动争议的处理程序有哪些? (8)
7. 在劳动争议中双方当事人应当如何承担证明责任? (9)
8. 在共同劳动争议中当事人应当如何参加调解仲裁活动? (10)
9. 什么是劳动关系三方机制? 在劳动争议处理中怎样发挥作用? (13)
10. 用人单位有什么情形时劳动者有权要求劳动行政部门处理? (14)
11. 劳动争议发生后当事人可以向哪些组织申请调解? (18)
12. 企业劳动争议调解委员会是怎样组成的? (20)
13. 劳动争议调解员应当具备什么条件? (21)
14. 调解组织怎样接受劳动争议当事人的申请? (22)

15. 调解劳动争议应当遵循的原则是什么? (23)
16. 调解达成协议后应当履行哪些手续? (24)
17. 达成调解协议后当事人反悔或者不履行的
怎么办? (26)
18. 当事人持哪些调解协议可以向人民法院申请
支付令? (27)
19. 劳动争议仲裁委员会应当怎样设立? (29)
20. 劳动行政部门在劳动争议处理工作中的职责
是什么? (31)
21. 劳动争议仲裁委员会的组成有什么规定? (32)
22. 劳动争议仲裁委员会履行的职责有哪些? (33)
23. 仲裁员应当符合什么条件? (35)
24. 劳动争议仲裁委员会怎样管辖劳动争议
案件? (37)
25. 不在同一区域的劳动争议仲裁委员会应当
怎样划分管辖? (37)
26. 怎样确定劳动争议案件的当事人? (39)
27. 什么是劳动争议案件的第三人? 怎样参加
仲裁活动? (41)
28. 当事人怎样委托代理人参加仲裁活动? (42)
29. 丧失或者部分丧失民事行为能力劳动者的
仲裁活动怎样确定代理人? (44)
30. 劳动争议仲裁应注意哪些事项? (47)
31. 劳动争议的仲裁时效应当怎样计算? (48)
32. 劳动争议仲裁时效终止的条件是怎样的? (51)
33. 因拖欠或者未足额支付劳动报酬争议申请仲裁
超过时效时能否不再支付? (52)

34. 怎样提出仲裁申请?	(53)
35. 仲裁申请书应当载明哪些事项?	(54)
36. 劳动争议仲裁委员会如何受理或者不受理 仲裁申请?	(56)
37. 劳动争议仲裁委员会受理仲裁申请后应当 怎样处理?	(58)
38. 劳动争议仲裁委员会裁决劳动争议案件如何 进行?	(60)
39. 劳动争议仲裁委员会受理仲裁案件后怎样 告知当事人仲裁庭的组成情况?	(62)
40. 当事人申请仲裁员回避的情形有哪些?	(63)
41. 仲裁员有违法行为时应当如何处理?	(65)
42. 仲裁开庭日期地点怎样通知双方当事人? 可否要求延期?	(67)
43. 当事人收到书面通知无正当理由不到庭或者 未经仲裁庭同意中途退庭的怎么办?	(69)
44. 仲裁庭对需要鉴定的专门性问题如何处理?	(70)
45. 当事人在仲裁过程中应该经过哪些程序?	(72)
46. 当事人提供的证明材料能否作为认定事实的 根据?	(74)
47. 仲裁庭开庭情况的笔录有什么要求?	(76)
48. 当事人申请劳动争议仲裁后能否自行和解?	(78)
49. 仲裁庭裁决前的调解有些什么规定?	(79)
50. 仲裁庭裁决劳动争议案件的期限有什么 规定?	(82)
51. 仲裁庭对什么样的劳动争议案件可以先行 裁决?	(85)

- 52. 仲裁庭对哪些案件可以裁决先予执行? (86)
- 53. 仲裁裁决应当怎样作出? (89)
- 54. 仲裁裁决书应当载明哪些事项? (90)
- 55. 哪些劳动争议仲裁案件可以一裁终局? (91)
- 56. 劳动者不服仲裁裁决时怎么办? (94)
- 57. 用人单位可以申请撤销裁决的情形有哪些? (97)
- 58. 人民法院怎样裁定撤销仲裁裁决? (102)
- 59. 仲裁裁决被人民法院撤销时用人单位是否
可以提起诉讼? (103)
- 60. 当事人不服哪些仲裁案件时可以提起诉讼? (104)
- 61. 当事人不履行发生法律效力的调解书和
裁决书时如何处理? (105)
- 62. 事业单位与员工之间发生劳动争议时应当
如何处理? (108)
- 63. 劳动争议仲裁的费用如何解决? (111)
- 64. 《劳动争议调解仲裁法》何时开始实施? (113)

第二编 劳动争议调解与诉讼知识

- 劳动争议调解 (115)
 - 1. 什么是劳动争议? (115)
 - 2. 什么是劳动争议当事人? (116)
 - 3. 我国规范劳动争议处理的法律法规和规章
主要有哪些? (116)
 - 4. 工会参与处理的劳动争议有哪些? (117)
 - 5. 工会参与处理劳动争议应当遵循什么原则? (117)
 - 6. 什么是劳动争议的协商? (118)
 - 7. 工会如何参与劳动争议的协商? (118)

8. 什么是劳动争议的调解?	(119)
9. 什么是劳动争议的调解程序?	(119)
10. 劳动争议调解委员会是什么性质的组织? 其职责是什么?	(119)
11. 劳动争议调解委员会受理的劳动争议有 哪些?	(120)
12. 调解委员会调解劳动争议应当遵循的原则 有哪些?	(120)
13. 劳动争议调解委员会如何设立?	(121)
14. 劳动争议调解委员会如何组成?	(121)
15. 调解委员会主任的职责是什么?	(121)
16. 劳动争议调解委员会委员的权利义务有 哪些?	(122)
17. 工会代表担任劳动争议调解委员的职责 是什么?	(122)
18. 当事人应当怎样申请对劳动争议进行调解?	(123)
19. 劳动争议调解委员会如何受理调解申请?	(123)
20. 劳动争议调解委员会的调解程序是怎样的?	(124)
21. 劳动争议调解委员会的成员是否可被要求 回避?	(124)
22. 劳动争议当事人在调解过程中应注意什么 问题?	(125)
23. 劳动争议调解委员会的调解协议有什么样的 效力?	(125)
24. 企业建立的协商机制应如何开展工作?	(126)
25. 如何扩展社会对劳动争议的预防功能?	(126)
26. 如何进一步发挥企业劳动争议调解委员会的	

作用?	(126)
27. 怎样加强区域性、行业性劳动争议调解 组织建设?	(127)
28. 如何加强劳动争议预防和预警工作?	(128)
29. 怎样加强劳动争议预警体系建设?	(128)
30. 如何加强劳动争议调解工作规范化建设和 机制创新?	(129)
集体合同争议处理	(129)
31. 什么是集体合同?	(129)
32. 什么是集体合同争议? 与一般劳动争议有何 区别?	(130)
33. 什么是签订集体合同的争议?	(131)
34. 因签订集体合同发生争议如何处理?	(131)
35. 协调处理集体协商争议的程序是怎样的?	(132)
36. 因履行集体合同发生的争议如何处理?	(132)
37. 当事人对涉及集体合同争议的仲裁裁决 不服的怎么办?	(132)
38. 工会如何参与处理集体合同争议?	(133)
劳动争议诉讼	(133)
39. 什么是劳动争议的诉讼程序?	(133)
40. 当事人不服仲裁如何提起劳动争议诉讼?	(134)
41. 用人单位不服仲裁裁决能否提起诉讼?	(134)
42. 人民法院应当受理哪些当事人不服 仲裁委员会裁决的起诉?	(135)
43. 人民法院应当如何受理当事人因不服仲裁 委员会不予受理的裁决提起的诉讼?	(136)
44. 人民法院如何受理当事人不服仲裁委员会	

- 仲裁申请超额的裁决提起的诉讼? (136)
45. 人民法院是否受理当事人不服仲裁委员会
申请仲裁主体不适格裁决提起的诉讼? (137)
46. 人民法院是否受理当事人不服仲裁委员会
重新作出的裁决提起的诉讼? (137)
47. 当事人起诉后又想增加诉讼请求的人民法院
可否受理? (137)
48. 人民法院如何处理不属于其受案范围的仲裁
事项案件? (138)
49. 人民法院之间如何管辖劳动争议诉讼案件? (138)
50. 人民法院对双方当事人不服同一裁决提起
诉讼的如何确定原告和被告? (138)
51. 人民法院如何确定用人单位合并或分立后的
劳动争议当事人? (139)
52. 人民法院如何确定劳动争议案件的第三人和
共同被告? (139)
53. 人民法院对劳动者与发包方和承包方发生
劳动争议的怎样确定当事人? (139)
54. 哪些劳动争议案件应当由用人单位负举证
责任? (140)
55. 用人单位应怎样支付劳动合同无效时劳动
者的劳动报酬和赔偿劳动者的损失? (140)
56. 劳动者被迫解除劳动合同可以要求用人单位
支付劳动报酬和经济赔偿的情形有哪些? (140)
57. 人民法院如何认定劳动者劳动合同期满后
仍在原用人单位工作的情形? (141)
58. 用人单位应当与劳动者签订无固定期限劳动

- 合同而未签订的应如何处理? (141)
59. 人民法院怎样认定当事人对部分事项不服
起诉的仲裁裁决的效力? (142)
60. 人民法院怎样认定部分劳动者对涉及多个
劳动者仲裁裁决起诉的案件? (142)
61. 什么样的企业的规章制度可以作为人民法院
审理劳动争议案件的依据? (142)
62. 人民法院怎样处理企业的某些错误决定或
相关费用给付不当的案件? (143)
63. 人民法院可以裁定不予执行的裁决书、
调解书的情形有哪些? (143)
64. “劳动争议发生之日”应当如何认定? (144)
65. 拖欠工资的劳动争议如何计算诉讼时效? (144)
66. 人民法院如何受理因工资欠条引起的诉讼? (145)
67. 人民法院应否受理用人单位和劳动者因劳动
关系是否已经解除或者终止的争议? (145)
68. 人民法院是否受理劳动者与用人单位解除
或者终止劳动关系后产生的相关争议? (145)
69. 人民法院是否受理涉及工伤保险待遇的
争议? (146)
70. 哪些涉及劳动者的纠纷不属于劳动争议? (146)
71. 人民法院是否受理当事人不服预先支付工资
或医疗费用裁决的起诉? (146)
72. 劳动者与个体工商户的劳动争议诉讼如何
确定当事人? (147)
73. 劳动者因劳务派遣合同产生的劳动争议诉讼
如何确定被告? (147)

-
74. 劳动者和用人单位不服同一裁决向法院
起诉的如何审理? (147)
75. 人民法院应当如何认定申请仲裁期间中止? (148)
76. 人民法院应当认定申请仲裁期间中断的
情形有哪些? (148)
77. 人民法院在什么情况下应当应劳动者的申请
及时采取保全措施? (148)
78. 人民法院作出的财产保全裁定如何申请
执行? (149)
79. 用人单位的规章制度与集体合同或劳动合同
内容不一致时如何认定其效力? (149)
80. 劳动争议调解委员会主持下达成的调解协议
具有什么效力? (149)
81. 劳动争议诉讼制度有什么特殊之处? (150)
82. 当事人有共同诉讼时可以行使哪些权利? (150)
83. 人民法院的调解程序是怎样的? (151)
84. 向人民法院提起诉讼应当符合什么条件? (152)
85. 人民法院对起诉的案件应当怎样处理? (152)
86. 人民法院在审理前应当做好什么准备? (153)
87. 人民法院怎样对调查收集诉讼证据? (153)
88. 人民法院开庭审理开始有些什么程序? (154)
89. 人民法院法庭调查和辩论的程序是怎样的? (154)
90. 人民法院作出判决的程序是怎样的? (155)
91. 人民法院遇到什么情形时可以延期开庭
审理? (155)
92. 人民法院的法庭笔录有什么要求? (156)
93. 人民法院审理案件的期限一般有多长时间? (156)

- 94. 人民法院诉讼中止和终结的情形有哪些? (156)
- 95. 判决书和裁定有哪些具体内容? (157)
- 96. 基层人民法院如何对哪些简单民事案件采取
简易程序? (157)
- 97. 当事人不服一审判决和裁定的如何提起
上诉? (158)
- 98. 二审人民法院如何对上诉案件进行审查和
审理? (158)
- 99. 二审人民法院如何对上诉案件进行处理? (159)
- 100. 二审人民法院的判决、裁定具有什么样的
法律效力? (160)
- 101. 发生法律效力的民事判决、裁定如何
执行? (160)
- 102. 工会如何支持和帮助职工参与劳动争议
诉讼? (160)

第三编 劳动争议案例分析

- 劳动关系方面的争议 (162)
 - 1. 劳动者从用人单位调到其下属单位后是否改变
双方的劳动关系? (162)
 - 2. 与一家公司的两个分公司分别签订劳动合同是否
延续劳动关系? (165)
 - 3. 借用人员的劳动关系应如何解除? (166)
 - 4. 单位的下属部门欠付劳务费时由谁承担? (168)
 - 5. 能否以“内退协议”无效而解除劳动者的劳动
合同? (169)
 - 6. 退休后因应聘发生的纠纷是否适用《劳动法》的

规定?	(170)
7. 国企改制时侵犯到职工的劳动权益怎么办?	(171)
8. 企业是否可以随时解聘“临时工”?	(173)
订立和变更劳动合同争议	(175)
9. 未续订合同但继续工作超过 10 年的能否订立 无固定期限劳动合同?	(175)
10. 农民工是否有权签订无固定期限劳动合同?	(177)
11. 用人单位按劳动合同约定调换劳动者的岗位是否 属于违约?	(178)
12. 变更劳动合同是否一定要双方协商?	(180)
13. 用人单位能否单方变更劳动合同的期限?	(181)
14. 协商变更劳动合同达不成一致时怎么办?	(183)
无效劳动合同争议	(184)
15. 不是法定代表人与劳动者签订的劳动合同一定 无效吗?	(184)
16. 一方因重大误解订立的劳动合同能否撤销?	(187)
17. 采取欺诈手段订立的劳动合同是否属于无效 劳动合同?	(189)
18. 部分无效的劳动合同是否影响劳动合同的整体 效力?	(191)
19. 劳动者不辞而别给用人单位造成损害是否一定 赔偿?	(194)
20. 劳动合同的内容违反法律规定导致什么后果? ...	(195)
解除劳动合同的争议	(197)
21. 企业能否解除超过医疗期限仍不上班的职工的 劳动合同?	(197)
22. 解除劳动合同的经济补偿金与失业保险金是	