

法官告诉您怎样打 赢劳动争议官司

牛丽 编著



吉林人民出版社



法官告诉您 怎样打赢劳动争议官司

吉林人民出版社

《法官说法丛书》编委会

丛书主编 张世琦 刘士琳 程凤义

编委会委员 (按姓氏笔画)

丁 萍	王 光	王丽君	王远新	牛 丽
公 民	尹量建	石文峰	龙英海	由 力
朴咏男	吕大可	伍彦俊	刘 山	刘士琳
刘文舸	刘丽霞	刘艳霞	关 巍	关铁宁
孙国武	杜甲华	李 蕊	李亚斌	李春华
李美荣	李路华	杨九屹	杨玉宾	杨立云
杨兆峰	杨翠萍	杨德庆	吴凤君	何永昌
何连涛	佟丽萍	张 力	张 文	张 莉
张尤佳	张世琦	张东辉	张会永	张丽佳
张宝利	张俊英	张曼莉	陈佳茵	陈秋红
周 全	赵 凯	赵建国	郝建设	逢竹林
姜 玉	洪 波	洪晓梅	姚天冲	高 兵
高艳军	郭文丽	郭雪飞	涂世奎	黄书立
曹允志	常文革	隋 军	隋 军 (女)	
程凤义	解玉环	路 刚		

选题策划 刘士琳

本册编著 牛 丽

前言

以前人们常说，“学好数理化，走遍全天下”。现在不同了。当今是市场经济时代，是法制建设日益健全的时代。搞经济活动，只懂数、理、化而不会签合同，有了纠纷不会依法处理，不会打官司，不懂得运用法律武器来维护自己的合法权益，这肯定不行。因此，我们可以肯定地说，在当今，不懂法律常识，不会依法处理问题，不是完全的文化人，其经营、事业的发展肯定会受到影响。

官司，因其性质不同，打法也不同。比如刑事官司，公诉机关说某人有罪，就得拿出有罪的证据，没有证据硬说人家有罪，甚至把人拘留了、逮捕了，弄错了，不仅要向人家赔礼道歉，还必须赔偿由此造成的经济损失。公诉机关不能说出类似“你说你无罪，你有证据吗？”这样的话，因为公诉刑事案件，公诉机关必须拿出证明被告人有罪的证据。但民事案件就不同了。张三说李四欠他5万元不还，并且向法院起诉了，张三就要提出李四欠钱的证据；李四为了说明自己不欠钱，也必须拿出不欠钱的证据，说明不欠张三的钱，或者说明张三的证据是虚假的。如果李四拿不出，光有张三的证据，李四就有可能败诉，不得不偿还张三5万元。

官司有三种，即：刑事、民事、行政这三种。人们打





官司，或者司法机关处理这三种案件，都必须严格执行《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》和《行政诉讼法》所规定的步骤、程序，否则就无法保证案件的质量，无法保护当事人的合法权益。

干什么事情都一样，都得有一定的程序、步骤。生活中有些事情违反了正常程序，做错了，可以重做；但打官司是个严肃问题，不允许拿当事人的合法权益当儿戏。为了确保案件质量，保护当事人的合法权益，国家制定了《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》和《行政诉讼法》等程序法律。这些法律，是法学的基本常识，也是打官司的基本常识。不管打什么样的官司，司法机关和当事人，都必须遵守和执行这些法律。

为了满足广大读者学习法律知识、运用法律维护合法权益的需要，吉林人民出版社邀请正在从事审判工作的我来编写这套《法官说法丛书》，我也深知出版这套丛书的必要，然而，我是在职法官，繁重的办案任务，使我不能抽出更多的时间来写这套书，我只好邀请资深的法学专家、学者、教授们和我一起来完成这项任务。书稿写完后，交给我，由我对这套书各册进行统稿审阅。我认为内容正确无误，这才交给吉林人民出版社编审出版。

我们深信，这套书的出版，会为广大公民学法、用法带来方便，为正在或准备打官司的人提供帮助。同时，这套书也是普及法律知识的简明教材。我们的愿望如此，我们会如愿以偿。

丛书主编 张世琦

2010年7月

目 录

实 体 篇

1. 如何确定劳动者和用人单位的范围?
2. 什么是劳动关系? 劳动关系何时起建立?
3. 劳动关系与雇佣关系有哪些不同?
4. 什么是劳动争议?
5. 劳动争议有哪些种类?
6. 劳动争议与民事纠纷有哪些不同?
7. 劳动者应当具备哪些条件?
8. 用人单位应当具备什么资格?
9. 劳动者享有哪些权利?
10. 劳动者应当履行哪些义务?
11. 用人单位是否应当建立和完善劳动规章制度?
12. 劳动者的平等就业权有哪些体现?
13. 用人单位通过哪些途径招用劳动者?
14. 用人单位招用劳动者不得有哪些行为?
15. 什么是劳动合同? 劳动合同有哪些特征?
16. 建立劳动关系是否必须签订劳动合同?
17. 劳动合同应当具备哪些内容?
18. 劳动合同应当以怎样的形式订立?
19. 劳动合同按照怎样的程序订立?



目

录



20. 哪些情况下应当订立无固定期限劳动合同?
21. 劳动合同是否可以约定试用期?
22. 劳动合同中是否可以就有关保守商业秘密的事项作出约定?
23. 劳动者违反劳动合同中保密约定的应当承担怎样的法律责任?
24. 用人单位故意拖延不订立劳动合同应当承担怎样的法律责任?
25. 哪些劳动合同无效?
26. 劳动合同被确认无效会导致怎样的法律后果?
27. 用人单位订立无效劳动合同应当承担怎样的法律责任?
28. 哪些情况下劳动合同终止?
29. 哪些情况下用人单位终止劳动合同应当向劳动者支付经济补偿?
30. 劳动合同可以通过哪些方式解除?
31. 哪些情况下用人单位无须通知劳动者即可以单方解除劳动合同?
32. 哪些情况下用人单位必须通知劳动者后才能单方解除劳动合同?
33. 什么是医疗期? 对患病或非因工负伤职工的医疗期有何规定?
34. 用人单位在哪些情况下可以进行经济性裁员?
35. 哪些情况下用人单位解除或终止劳动合同应当向劳动者支付经济补偿?
36. 如何确定经济补偿的标准?
37. 哪些情况下用人单位不得解除劳动合同?



38. 工会对用人单位解除劳动合同是否可以监督?
39. 用人单位违法解除劳动合同应当承担怎样的法律责任?
40. 用人单位招用尚未解除劳动合同的劳动者的应当承担怎样的法律责任?
41. 劳动者单方解除劳动合同应当符合哪些要求?
42. 什么情况下劳动者可以随时解除劳动合同?
43. 劳动者违法解除劳动合同应当承担怎样的法律责任?
44. 什么是集体合同? 集体合同有哪些特点?
45. 集体合同的内容和签订程序如何?
46. 集体合同有怎样的效力?
47. 什么是工作时间? 如何计算工作时间?
48. 实行计件工作的劳动者的劳动时间、劳动定额、计件标准应当如何确定?
49. 用人单位是否有权自行确定实行标准工作时间以外的工时制度?
50. 劳动者是否每周都应当享有休息日?
51. 哪些情况下用人单位可以组织劳动者加班加点?
52. 国家实行怎样的带薪年休假制度?
53. 什么是工资? 哪些劳动收入不属于工资?
54. 工资分配的原则是什么? 用人单位是否有权自主确定工资分配?
55. 怎样计算日工资、小时工资?
56. 延长工作时间的工资按照什么标准支付?
57. 实行计件工资的劳动者的超时劳动工资按照什么



标准支付?

58. 用人单位是否可以实物等替代货币来支付工资?
59. 劳动者在法定休假日、婚丧假日以及依法参加社会活动期间是否可以获得工资?
60. 什么是最低工资?
61. 用人单位克扣或者无故拖欠工资是否合法?
62. 哪些情况下用人单位可以代扣劳动者的工资?
63. 用人单位在工资报酬方面侵害劳动者合法权益的应当承担怎样的法律责任?
64. 用人单位在劳动安全保障方面有哪些义务?
65. 用人单位的劳动安全卫生设施应当符合哪些要求?
66. 劳动者的劳动防护用品应由谁来提供?
67. 用人单位对从事有职业危害作业的劳动者是否应当定期进行健康检查?
68. 劳动者在劳动过程中是否有严格遵守安全操作规程的义务?
69. 生产经营单位违反安全生产监督管理规定的应当承担怎样的法律责任?
70. 用人单位强令劳动者冒险作业造成严重后果的应当承担怎样的法律责任?
71. 国家对女职工有哪些特殊劳动保护?
72. 女职工禁忌的劳动有哪些?
73. 不得安排女职工经期、怀孕期间、哺乳期从事哪些劳动?
74. 女职工生育后产假、哺乳时间有多长?
75. 用人单位侵害女职工合法权益的应当承担怎样的

法律责任?

76. 国家对未成年工有哪些特殊劳动保护?
77. 禁止安排未成年工从事哪些劳动?
78. 用人单位不得安排患病或者有某些生理缺陷的未成年工从事哪些范围的劳动?
79. 用人单位是否应当对未成年工进行定期健康检查?
80. 用人单位侵害未成年工合法权益的应当承担怎样的法律责任?
81. 用人单位是否可以使用童工?
82. 非法使用童工应当承担怎样的法律责任?
83. 职工的职业教育和培训义务由谁承担?
84. 从事哪些工种的劳动者上岗前必须经过培训?
85. 劳动者依法享有哪些社会保险待遇?
86. 用人单位和劳动者是否必须参加社会保险? 社会保险费如何负担和缴纳?
87. 哪些人员需要参加基本养老保险? 基本养老保险的缴费比例如何?
88. 基本养老保险待遇分为哪几种情况?
89. 哪些用人单位和职工必须参加基本医疗保险?
90. 基本医疗保险缴费率如何? 个人如何缴纳基本医疗保险费?
91. 失业保险费的缴费比例如何? 哪些人员可以领取失业保险金?
92. 工伤保险费由谁缴纳? 数额如何确定?
93. 生育保险待遇主要包括哪些内容?
94. 用人单位无故不缴纳社会保险费的应当承担怎样



目
录



的法律责任？

95. 用人单位侵犯劳动者人身自由的应当承担怎样的法律责任？
96. 用人单位无理阻挠监督检查的应当承担怎样的法律责任？

程 序 篇

1. 解决劳动争议的途径有哪些？
2. 解决劳动争议应当遵循哪些原则？
3. 劳动者是否可以推举代表参加调解、仲裁或者诉讼活动？
4. 当事人不能亲自进行调解、仲裁或者诉讼活动怎么办？
5. 劳动争议发生后的举证责任如何承担？
6. 哪些事实无需劳动争议当事人承担举证责任？
7. 哪些证据可以作为认定劳动争议案件事实的根据？
8. 劳动者可以对用人单位的哪些违反国家规定的行为投诉？
9. 什么是劳动争议调解？
10. 劳动争议调解的基本原则是什么？
11. 哪些组织可以调解劳动争议？
12. 劳动争议调解委员会是什么性质的组织？是怎样组成的？
13. 当事人可以采取哪些形式申请劳动争议调解？
14. 调解劳动争议的程序如何？
15. 劳动争议调解协议的效力如何？
16. 哪些劳动争议调解协议无效或者可撤销？

17. 劳动争议调解不成的应当如何处理?
18. 一方当事人不履行劳动争议调解协议的应当如何处理?
19. 什么是劳动争议仲裁? 劳动争议仲裁有哪些特点?
20. 劳动者可以对哪些劳动争议申请仲裁?
21. 劳动争议仲裁应当遵循哪些原则?
22. 劳动争议仲裁庭如何组成?
23. 申请劳动争议仲裁应当符合哪些条件?
24. 如何确定劳动争议仲裁案件的管辖?
25. 如何确定劳动争议仲裁案件的当事人?
26. 因劳务派遣发生的劳动争议仲裁当事人是谁?
27. 什么是劳动争议仲裁第三人?
28. 劳动争议仲裁当事人有哪些权利和义务?
29. 劳动争议仲裁是否收费?
30. 丧失或者部分丧失民事行为能力的劳动者如何进行仲裁活动?
31. 劳动争议仲裁是否公开进行?
32. 劳动争议仲裁申请应当在什么时间内提出?
33. 劳动争议仲裁时效在什么情况下中断?
34. 劳动争议仲裁时效在什么情况下中止?
35. 仲裁时效期间届满后, 当事人是否还享有仲裁申请权?
36. 劳动报酬争议仲裁适用怎样的特别时效规定?
37. 劳动争议仲裁申请应当以怎样的形式提出?
38. 劳动争议仲裁委员会对劳动争议仲裁申请如何审查?



目

录



39. 劳动争议仲裁委员会对劳动争议仲裁申请如何处理?
40. 劳动争议仲裁委员会作出是否受理仲裁申请决定的 5 日期限是否包含节假日?
41. 劳动争议仲裁委员会应当在什么时间内送达仲裁申请书和仲裁答辩书?
42. 劳动争议仲裁被申请人不提交仲裁答辩书是否影响仲裁程序的进行?
43. 劳动争议仲裁的仲裁组织形式是什么?
44. 劳动争议仲裁庭如何组成?
45. 劳动争议仲裁委员会应当如何告知当事人仲裁庭的组成情况?
46. 如何申请劳动争议仲裁员回避?
47. 劳动争议仲裁当事人是否可以申请延期开庭?
48. 劳动争议仲裁当事人无正当理由拒不到庭或者未经同意中途退庭的应当如何处理?
49. 如何确定劳动争议仲裁的鉴定机构?
50. 哪些情况下劳动争议仲裁当事人可以申请重新鉴定?
51. 劳动争议仲裁当事人在仲裁过程中如何进行质证?
52. 证人是否应当出席仲裁庭作证?
53. 劳动争议仲裁当事人在仲裁过程中如何进行辩论?
54. 劳动争议仲裁按照怎样的程序进行?
55. 劳动争议仲裁庭作出裁决前是否应当先行调解?
56. 劳动争议仲裁调解程序在哪些情况下终止?

57. 劳动争议仲裁庭是否可以先行裁决?
58. 劳动争议仲裁裁决应当如何作出?
59. 劳动争议仲裁案件的审理期限如何?
60. 当事人可以对哪些案件申请先予执行?
61. 申请先予执行应当符合哪些条件?
62. 当事人申请劳动争议仲裁后是否可以自行和解?
63. 劳动争议仲裁当事人不服仲裁裁决的是否可以向人民法院提起诉讼?
64. 劳动者可以对哪些一裁终局的仲裁裁决提起诉讼?
65. 哪些情况下用人单位可以申请人民法院撤销仲裁裁决?
66. 一方当事人逾期不履行劳动争议仲裁裁决, 另一方当事人应当如何处理?
67. 当事人应当向何地人民法院申请执行仲裁裁决?
68. 对哪些仲裁裁定书、调解书人民法院依法裁定不予执行?
69. 什么是劳动争议诉讼? 劳动争议诉讼有哪些特点?
70. 当事人可以就哪些劳动争议向人民法院提起诉讼?
71. 劳动争议诉讼当事人有哪些诉讼权利和诉讼义务?
72. 哪些情形下当事人可以申请审判人员回避?
73. 人民法院可以适用哪些程序审理劳动争议案件? 各种程序的审理期限是多长?
74. 什么是起诉? 起诉会产生怎样的法律效力?



目

录



75. 提起劳动争议诉讼应当具备哪些条件?
76. 劳动争议仲裁是否是提起劳动争议诉讼的必经程序?
77. 劳动争议仲裁裁决在当事人起诉后是否有法律效力?
78. 当事人能否将劳动争议仲裁委员会作为诉讼的被告?
79. 起诉应当以怎样的方式进行?
80. 劳动争议案件由何地人民法院管辖?
81. 人民法院如何受理原告的起诉? 受理会产生哪些法律效力?
82. 人民法院受理劳动争议案件应当执行哪些规定?
83. 被告应当怎样应诉?
84. 人民法院审理前如何向当事人送达诉讼文书?
85. 当事人向人民法院提供证据是否有期限限制?
86. 哪些情况下当事人可以申请人民法院调取证据?
87. 哪些情况下人民法院可以主动调取证据?
88. 当事人是否可以申请开庭审理前交换证据?
89. 什么情况下可以申请证据保全?
90. 申请诉前财产保全应当具备哪些条件?
91. 申请诉中财产保全应当具备哪些条件?
92. 劳动争议案件开庭前的准备工作有哪些?
93. 人民法院按照怎样的程序对第一审劳动争议案件进行法庭审理?
94. 人民法院对常见的劳动争议案件如何处理?
95. 人民法院能否以调解的方式终结劳动争议诉讼?
96. 什么是上诉? 当事人不服人民法院一审判决、

裁定是否可以提起上诉？

- 97. 上诉应当通过哪个人民法院提出？
- 98. 当事人上诉后是否可以撤回上诉？
- 99. 人民法院如何处理劳动争议上诉案件？
- 100. 哪些劳动争议案件应当发回原审人民法院重审？
- 101. 什么情况下劳动者可以向人民法院申请支付令？
- 102. 申请支付令的程序如何？
- 103. 申请支付令如何交纳受理费？
- 104. 哪些情况下可以缓交、减交或者免交申请支付令受理费？
- 105. 不服已经生效的判决、裁定怎么办？
- 106. 哪些情况下可以申请再审？
- 107. 对已经生效的判决、裁定是否可以申请强制执行？
- 108. 申请执行应当向哪个人民法院提出？
- 109. 怎样写劳动争议仲裁申请书？
- 110. 怎样写民事起诉状？
- 111. 怎样写民事答辩状？
- 112. 怎样写民事上诉状？
- 113. 怎样写再审申请书？
- 114. 怎样写执行申请书？



目

录