

法官说法丛书

法官告诉您

怎样打

劳动争议官司

赵
凯

张
尤
佳
／
主
编



法官说法丛书

是您学法用法的良师益友

法官说法丛书

是您维护合法权益的权威顾问

法官说法丛书

是您打官司的制胜法宝

法官说法丛书

是您了解法官断案的方便平台

法官说法丛书

是您进行法律自助的有力武器

吉林人民出版社

法官说法丛书
●吉林省“三农”图书

法官告诉您

怎样打劳动争议官司

赵 凯 张尤佳\主编

吉林人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

法官告诉您怎样打劳动争议官司/赵凯,张尤佳主编.

— 长春:吉林人民出版社,2006.12

(法官说法丛书)

ISBN 7-206-05171-5

I.法… II.①赵… ②张… III.劳动争议—处理—基本知识—中国
IV.D922.591

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2006)第 134424 号

法官告诉您怎样打劳动争议官司

主 编:赵 凯 张尤佳

责任编辑:刘士琳 封面设计:孙丹 张迅 责任校对:陆 雨

吉林人民出版社出版 发行(长春市人民大街 7548 号 邮政编码:130022)

印 刷:长春永恒印业有限公司

开 本:850mm×1168mm 1/32

印 张:4.75 字数:103 千字

标准书号:ISBN 7-206-05171-5

版 次:2006 年 12 月第 1 版 印 次:2006 年 12 月第 1 次印刷

印 数:1-5 000 册 定 价:9.00 元

如发现印装质量问题,影响阅读,请与印刷厂联系调换。

《法官说法丛书》编委会

丛书主编 张世琦 刘士琳

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	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
宋占文	张 力	张 文	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)	解玉环	路 刚

选题策划 刘士琳

本册主编 赵 凯 张尤佳

参编人员 (按姓氏笔画)

张尤佳 陈秋红

赵 凯 洪晓梅

高艳军 隋 军

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

2006年12月

目 录

劳动争议的范围

- | | |
|---|------------|
| 1. 什么是劳动争议? | <u>001</u> |
| 2. 劳动争议有哪些类型? | <u>001</u> |
| 3. 劳动关系与劳务关系有何
不同? | <u>002</u> |
| 4. 因养老保险、失业保险、
医疗保险、工伤保险等发
生的争议属于劳动争议吗? | <u>004</u> |
| 5. 单位答应给奖励没兑现,
对此是否可以按劳动争议
解决? | <u>006</u> |
| 6. 装修队的工人在施工时受
伤,被装修的单位有责任
赔偿吗? | <u>007</u> |
| 7. 如何预防劳动争议的发生? | <u>008</u> |
| 8. 预防劳动争议可采取哪些
措施? | <u>009</u> |



目
录



劳动合同

1. 什么是劳动合同? 012
2. 劳动合同该怎样签订? 013
3. 劳动合同的法律效力有哪些? 014
4. 劳动者单方解除劳动合同
需要哪些条件? 014
5. 劳动合同的缔约过程如何? 015
6. 劳动合同有哪些种类? 016
7. 招聘广告的承诺是否有效? 017
8. 具备哪些内容劳动合同才
有效? 018
9. 劳动合同约定试用期条款
应注意哪些法律问题? 020
10. 劳动合同约定保守商业秘
密和竞业禁止有什么意义? 021
11. 无效劳动合同有哪些? 021
12. 无效劳动合同的双方承担
什么后果? 022
13. 什么是劳动合同的解除? 024
14. 劳动者存在过错, 哪些情
况下用人单位可以解除劳
动合同? 025
15. 劳动者没有过错, 用人单
位在哪些情况下可以解除
劳动合同? 026
16. 劳动合同的续订程序如何? 027

17. 公司方面擅自解除劳动合同 同有哪些法律责任?	<u>028</u>
18. 就业协议书是劳动合同吗?	<u>029</u>
19. 这样的劳动合同为什么 无效?	<u>030</u>
20. 考上研究生单位不放是否 有权与单位解除劳动合同?	<u>031</u>
21. 什么是经济性裁员?	<u>032</u>
22. 劳动者在哪些情况下可以 主动解除劳动合同?	<u>033</u>
23. 什么是集体合同?	<u>035</u>
24. 为什么要订立集体合同?	<u>036</u>
25. 用人单位是否有权自行确 定工时标准?	<u>037</u>
26. 哪些加班加点是合法的?	<u>038</u>
27. 占用周末时间培训和开会 算加班费吗?	<u>039</u>
28. 国家采取哪些措施避免工 资争议的发生?	<u>040</u>
29. 企业是否有权确定职工工 资分配方式?	<u>041</u>
30. 如何支付工资是合法的?	<u>042</u>
31. 企业调整工资制度行吗?	<u>043</u>
32. 加班加点工资应怎样计算?	<u>044</u>
33. 实行计件工资的劳动者超 时劳动,用人单位应怎样 支付超时工资?	<u>045</u>



目

录

34. 女职工不能从事哪些劳动? 046**劳动法律责任**

1. 劳动者违反《劳动法》要承担哪些法律责任? 048
2. 用人单位订立无效劳动合同应承担怎样的法律责任? 049
3. 用人单位不与劳动者签订劳动合同承担哪些法律责任? 050
4. 用人单位制定违反劳动法律、法规的规章制度应承担怎样的法律责任? 051
5. 用人单位在工资报酬方面侵害劳动者合法权益应承担怎样的法律责任? 052
6. 用人单位强令劳动者冒险作业造成严重后果应承担怎样的法律责任? 053
7. 用人单位非法招用未成年工应承担怎样的法律责任? 053
8. 用人单位侵害女职工合法权益应承担怎样的法律责任? 056
9. 用人单位侵犯劳动者人身自由应承担怎样的法律责任? 057

10. 用人单位无故不缴纳社会
保险费应承担怎样的法律
责任? 058

劳动保险

1. 什么是失业保险? 059
2. 患病医疗期内工资怎么付? 061
3. 法律关于工伤保险基金是
如何规定的? 062
4. 哪些情况属于工伤? 063
5. 单位不申报工伤怎么办? 064
6. 申请工伤认定需要履行哪
些程序? 064
7. 什么是劳动能力鉴定? 怎
样进行劳动能力鉴定? 065
8. 对劳动能力鉴定有异议或
情况发生变化怎么办? 066
9. 工伤期间享受哪些保险待遇? 067
10. 已经评定伤残等级为一级
至四级伤残的工伤人员享
受哪些待遇? 068
11. 职工因工致残被鉴定为五
级以下伤残的, 享受哪些
待遇? 069
12. 职工因工死亡的享受哪些
待遇? 070
13. 发生工伤事故后, 用人单



目

录



位如何确定? 071

劳动争议处理

1. 出现劳动争议以后解决途径有哪些? 072
2. 劳动争议解决有哪些方式和特点? 073
3. 工会在劳动争议解决中有哪些作用? 074
4. 如何妥善处理劳动争议? 075
5. 因订立劳动合同而发生的劳动争议如何处理? 076
6. 因履行劳动合同而发生的劳动合同争议如何处理? 077
7. 因变更劳动合同而发生的劳动合同争议如何处理? 078
8. 因终止劳动合同而发生劳动合同争议如何处理? 079
9. 因解除劳动合同而发生劳动合同争议如何处理? 080
10. 因辞退违纪职工发生的劳动争议应如何处理? 080
11. 因开除职工发生的劳动争议应如何处理? 081
12. 什么是劳动争议调解? 082
13. 企业劳动争议调解委员会调解哪些劳动争议? 084

14. 企业劳动争议调解委员会 怎样组成?	<u>085</u>
15. 企业劳动争议调解委员会 调解程序如何?	<u>086</u>
16. 公司拖欠工资怎么办?	<u>087</u>
17. 公司克扣工资怎么办?	<u>089</u>
18. 不去加班被辞退怎么办?	<u>091</u>
19. 企业以效益不好为由减发 部分职工的工资怎么办?	<u>091</u>
20. 劳动者违反了劳动合同约 定如何解决更妥当?	<u>092</u>
21. 老职工的职业保障问题应 如何妥善解决?	<u>094</u>
22. 离职后原用人单位以赔偿 培训费为由扣押人事档案 怎么办?	<u>095</u>
23. 得了职业病怎么办?	<u>096</u>
24. 企业低于当地最低工资标 准支付劳动者工资, 如何 寻求救济?	<u>096</u>
25. 向劳动行政机关举报劳动 违法行为, 举报人有哪些 权利?	<u>098</u>
26. “买断工龄”合法吗?	<u>099</u>
27. 因工伤待遇发生的争议如 何处理?	<u>100</u>
28. 哪些情况可以向劳动仲裁	





机构申请仲裁?	<u>100</u>
29. 内部承包协议是否可以申 请劳动仲裁?	<u>101</u>
30. 与实行企业化管理的事业 单位发生争议能通过劳动 仲裁解决吗?	<u>102</u>
31. 仲裁一定要“先行调解” 吗?	<u>102</u>
32. 劳动争议处理机构有哪些?	<u>103</u>
33. 当事人如何向劳动争议仲 裁委员会申请仲裁?	<u>104</u>
34. 申请劳动争议仲裁应注意 哪些事项?	<u>105</u>
35. 劳动争议案件庭外调解的 作用是什么?	<u>106</u>
36. 当事人应当在什么时间内 及时申请调解?	<u>107</u>
37. 庭外调解与劳动仲裁程序 有什么关系?	<u>107</u>
38. 申请劳动争议仲裁时效有 什么作用?	<u>108</u>
39. 劳动争议仲裁程序是如何 规定的?	<u>109</u>
40. 劳动争议仲裁委员会的管 辖范围是如何规定的?	<u>110</u>
41. 当事人双方不在同一地区 的劳动争议应由谁管辖?	<u>111</u>

42. 劳动争议仲裁委员会仲裁庭怎样组成?	<u>111</u>
43. 劳动争议当事人在仲裁中享有哪些权利?	<u>112</u>
44. 当事人申请仲裁员回避的条件有哪些?	<u>114</u>
45. 劳动纠纷当事人在仲裁中应承担哪些义务?	<u>114</u>
46. 仲裁委员会如何处理劳动争议?	<u>116</u>
47. 当事人怎样委托他人代理参加仲裁活动?	<u>116</u>
48. 未经仲裁程序直接进入诉讼程序的劳动争议案件,当事人又向劳动争议仲裁委员会申请仲裁的,仲裁委员会是否受理?	<u>117</u>
49. 职工无法得到辞退通知书怎么申请仲裁?	<u>117</u>
50. 劳动争议仲裁委员会不予受理怎么办?	<u>118</u>
51. 劳动争议仲裁费如何承担?	<u>118</u>
52. 劳动争议当事人对更正裁决不服是否有权申诉?	<u>119</u>
53. 津贴争议能否申请仲裁?	<u>119</u>
54. 如何书写劳动争议仲裁申诉书?	<u>120</u>



目

录



- | | |
|--|------------|
| 55. 如何书写劳动争议仲裁答
辩书? | <u>121</u> |
| 56. 劳动争议的诉讼程序法律
是如何规定的? | <u>121</u> |
| 57. 提起劳动争议诉讼应具备
哪些条件? | <u>122</u> |
| 58. 哪些劳动争议案件可以向
人民法院提起诉讼? | <u>124</u> |
| 59. 劳动争议诉讼中劳动者举
不出证据怎么办? | <u>125</u> |
| 60. 民事诉讼证据的种类有哪
些? | <u>126</u> |
| 61. 在诉讼中劳动争议仲裁委
员会是当事人吗? | <u>127</u> |
| 62. 对发生法律效力仲裁裁
决, 单位拒绝履行怎么办? | <u>127</u> |
| 63. 什么是劳动争议的判决? | <u>128</u> |
| 64. 什么叫劳动争议裁定? | <u>128</u> |
| 65. 什么是强制执行? 劳动争
议案件在什么情况下可以
强制执行? | <u>129</u> |
| 66. 什么叫一审程序、二审程
序? 什么叫审判监督程序? | <u>130</u> |
| 67. 如何写起诉状? | <u>131</u> |
| 68. 如何写答辩状? | <u>133</u> |
| 69. 什么是反诉? 劳动纠纷
被告是否可以提起反诉? | <u>134</u> |