



法治民生系列丛书
中国劳动保障科学研究院

和谐有方

劳动争议调解仲裁

张新民 张照新◎总主编
孙树志◎主编 周建文◎编著



张新民



中国出版集团 | 全国百佳图书
中国民主法制出版社 | 出版单位



法治民生系列丛书
中国劳动保障科学研究院

和谐有方 劳动争议调解仲裁

张新民 张照新◎总主编
孙树志◎主编 周建文◎编著

中国民主法制出版社

2016年·北京

图书在版编目(CIP)数据

和谐有方:劳动争议调解仲裁 / 周建文编著. —
北京:中国民主法制出版社, 2016.1

(法治民生系列丛书 / 张新民, 张照新总主编)

ISBN 978-7-5162-1094-9

I. ①和… II. ①周… III. ①劳动争议 - 劳动法 - 中
国 - 问题解答 IV. ① D922.591.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2015) 第 322547 号

图书出品人 / 刘海涛

出版统筹 / 赵卜慧

责任编辑 / 刘春雨

书名 / 和谐有方:劳动争议调解仲裁

作者 / 周建文 编著

出版·发行 / 中国民主法制出版社

地址 / 北京市丰台区右安门外玉林里 7 号 (100069)

电话 / 010-63292534 63057714 (发行中心) 63055259 (总编室)

传真 / 010-63292534

Http: //www.npcpub.com

E-mail: mzfs@npcpub.com

经销 / 新华书店

开本 / 32 开 889 毫米 × 1194 毫米

印张 / 6.375

字数 / 130 千字

版本 / 2016 年 7 月第 1 版 2016 年 7 月第 1 次印刷

印刷 / 三河市航远印刷有限公司

书号 / ISBN 978-7-5162-1094-9

定价 / 18.00 元

出版声明 / 版权所有, 侵权必究。

(如有缺页或倒装, 本社负责退换)

序

所谓民生，是指民众的基本生存和生活状态，以及民众的基本发展机会、基本发展能力和基本权益保护的状况。也可以说，民生就是与实现民众的生存权利和发展权利有关的全部需求。所谓改善民生，就是促进民众的就业，增加民众的收入，增进民众的福祉，让民众有幸福感和获得感。

习近平总书记多次提到，实现好、维护好、发展好最广大人民根本利益是发展的根本目的，必须把增进人民福祉、促进人的全面发展作为发展的出发点和落脚点。

到2020年全面建成小康社会，是我们党确定的“两个一百年”奋斗目标的第一个百年奋斗目标，也是我们党作出的庄严承诺。党的十八届五中全会对全面建成小康社会决胜阶段目标任务作出了全面部署，提出了新的要求。当前，距离实现“第一个百年目标”的时间节点只有五年时间。这意味着，“十三五”期间，就是冲刺收官阶段。

当前，改善民生、增进人民福祉，有很多的事情要做：加快教育、就业、收入分配、社保、医疗卫生、食品安全等民生领域工作步伐，让民众能更多、更公平、更实在地共享改革发展成果；加快集约、高效、安全、持续的“农业现代化”建设步伐，让农民尽快富起来；按照精准扶贫、精准脱贫要求，用一套政策组合拳，确保

在既定时间节点打赢扶贫开发攻坚战；扎实推进生态环境保护和生态文明建设，让良好生态环境成为人民生活质量的增长点，成为展现我国良好形象的发力点。

上述这些事情，也是民众，无论是城里人，还是农村人，最为关切的。为什么呢？这是因为，教育是改变民众自身和家庭命运最有效的途径和最广阔的平台，所以，为了改变命运，他们需要教育；就业是民生之本，对于民众来说，不能就业，生计就会出现問題；收入分配是社会公平公正的标杆，干活不给钱或少给钱，都会影响民心、影响生产、影响社会稳定；社保是解除民众顾虑之依托，有了社保，百姓就被装进“保险箱”，没有社保，生老病死、伤残、失业等后顾之忧就无法解除；医疗卫生、食品安全，也都是民众关心的热门问题，特别是随着人民生活水平的提高，其受关注的程度也越来越高；农业现代化是农民致富的源泉；精准扶贫是贫困群众摆脱贫穷的唯一途径；民众谁都不愿意长期生活在雾霾之中，须关心建设生态文明。

应该说，党和政府非常重视民生工作，出台了一系列法律法规和政策措施。但民生领域的多样性，导致现实生活中民生问题依然很多，民众在民生维权的道路上依然充满荆棘和曲折。长期以来，我国教育投入不足、农村义务教育落后、农民工子弟上学难，这些问题让农民家长们发愁，让农村孩子们不能无忧无虑地读书。目前我国仍处于劳动关系矛盾高发期和凸显期。劳动者，特别是农民在现实中权益受损害的现象较为普遍。一些企业特别是私营、个体企业不与职工签订劳动合同的现象比较普遍，劳动合同短期化、难续签的问题比较突出，一些企业还存在随意变更、解除和终止劳动合同的现象。一些企业侵犯职工的劳动报酬权，任意克扣和拖欠职工工资，侵犯职工的休息休假权，任意加班加点，延长工作时间，且不依法支付加班工资。一些企业不依法参加社会保险，逃避或少缴

社会保险费，侵犯职工社会保险权益。一些企业不按规定为劳动者提供必要的劳动保护条件，劳动环境和工作条件恶劣，职业危害和安全事故时有发生。在医疗卫生方面，看病难、看病贵等问题严重影响人民的身体健康；在食品安全方面，假冒伪劣和有毒有害食品时刻威胁着民众的生命安全；生态环境每况愈下，雾霾警报不断升级，时刻刺激民众的神经。

如何引导民众共享民生发展成果？首先应该让他们学会依法维护自己的民生权益。党的十八届四中全会后，依法治国已上升到治国理政的国策地位。民众维护自己的权益，应该依法进行。但民生问题包括的范围广，涉及的内容多，政策性极强，而新政策又源源不断出台。民生领域的许多法律政策内行人尚且是雾里看花，外行人就更加难懂。为更好地帮助广大读者全面了解民生领域各项法律法规和政策措施，让广大人民群众更多地了解相关法律政策，更好地维护自身的合法权益，中国民主法制出版社与人力资源和社会保障部、农业部相关部门合作，就劳动保障和农业中涉及的有关民生问题，组织长期在劳动保障和农业部门工作的专业人员和理论工作者，编写了一套法治民生系列丛书。该丛书共18种。具体包括《民生之本：就业》《职业通衢：职业技能开发与培训》《体面劳动：和谐劳动关系》《劳有所得：企业工资分配》《和谐有方：劳动争议调解仲裁》《维权立盾：劳动保障监察》《老有所养：养老保险》《病有所医：医疗保险》《失有所助：失业保险》《伤有所救：工伤保险》《助益养老：企业年金》《控险之网：社会保险基金监督》《幸福之源：农民增收致富》《合作共赢：农民专业合作社》《困有所助：农村减贫》《自力之路：培育新型农业规模经营主体》《民以食为天：粮食生产与粮食安全》《居有所所：美丽乡村建设》等。

本丛书的最突出特点，一是全面系统。丛书基本涵盖了劳动保障和农业工作中民生方面现行的主要法律法规和政策，同时还介绍

了相关基本知识和业务流程。二是针对性和操作性强。丛书采取问题解答式的写作方式，一问一答。问题基本都是实践中遇到的，所有解答既以法律政策为依据，又参考了地方实践经验。三是通俗易懂。作为普及性的读物，丛书力求以通俗易懂的语言解答人们普遍关心的劳动保障和农业领域热点难点民生问题。四是适用性广。丛书的适用人群就是广大关心自己民生权益，希望保护自己权益的劳动者，特别是那些民生权益正在受到损害或曾经受到损害的劳动者。丛书也可以满足从事劳动保障和农业业务的干部职工，帮助他们学习掌握基础理论知识、提升业务工作能力。同时，丛书还为那些关心劳动保障和农业事业的其他部门工作人员、理论工作者、在校学生等广大读者提供了一个全面了解劳动保障和农业相关业务及政策的窗口。希望本丛书能够满足广大读者的需要。

张新民

2016年5月

目 录

第一编 基础知识

什么是劳动争议?	002
什么是人事争议?	002
劳动争议具有哪些特征?	002
人事争议的特征是什么?	003
劳动争议仲裁和人事争议仲裁有什么区别?	004
什么是劳动争议处理制度?	005
劳动争议和一般民事纠纷有什么区别?	005
劳动仲裁与经济仲裁有哪些区别?	006
如何划分劳动争议的种类?	007
什么是劳动争议的范围?	007
哪些纠纷不属于劳动争议?	008
什么是个别劳动争议?	008
什么是集体劳动争议?	008
人事争议范围是什么?	009
劳动争议处理的原则是什么?	009
什么是劳动争议处理机构?	011
我国实行什么样的劳动争议处理体制?	012
协调解决劳动争议重大问题的三方机制指什么?	013
什么是劳动争议协商?	013
什么是劳动争议仲裁?	014

我国劳动争议仲裁制度经历了哪些历史过程?	014
劳动行政部门对劳动争议仲裁工作有指导权吗?	016
工会参与劳动争议处理工作有哪些意义?	017
劳动争议调解仲裁法对工会履行参与劳动争议 处理的职责作了哪些规定?	018
劳动争议调解仲裁法的立法目的是什么?	019
劳动争议调解仲裁法颁布实施有哪些重要意义?	020
劳动争议调解仲裁法有哪些新的重大变化?	021
劳动争议调解仲裁法适用事业单位的聘用争议吗?	023
劳动争议调解仲裁法对劳动者作了哪些保护性 规定?	023
为什么要制定《劳动人事争议仲裁办案规则》?	026
《劳动人事争议仲裁办案规则》的主要内容是什么?	027
《劳动人事争议仲裁办案规则》有哪些特色?	028
为什么要制定《劳动人事争议仲裁组织规则》?	029
《劳动人事争议仲裁组织规则》的主要内容是什么?	030
国外劳动争议处理制度有哪些类型?	030
国外如何建立劳动争议调解制度?	032

第二编 协商与调解

什么是劳动争议协商?	034
为什么要建立劳动争议协商制度?	034
为什么规定劳动者可以请工会或者第三方共同 与用人单位进行协商?	034
协商的期限为多长时间?	035
协商达成一致后是否应签订书面和解协议?	035
发生劳动争议,如果当事人不愿协商、协商不 成或者达成和解协议后不履行的,如何处理?	035
什么是劳动争议调解?	036

劳动争议调解对劳动争议处理有什么作用?	036
如何认识新形势下加强劳动人事争议调解	
工作的重要性?	037
我国劳动争议调解制度是如何发展的?	038
劳动争议调解应当遵循哪些原则?	039
什么是企业劳动争议调解委员会?	040
对企业建立劳动争议调解组织有哪些要求?	040
企业劳动争议调解委员会如何组成?	041
劳动争议调解委员会为什么设立在企业(基层)?	041
劳动争议调解仲裁法对企业劳动争议调解委员会	
作了哪些重大改变?	042
劳动争议调解委员会的职责是什么?	043
企业劳动争议调解委员会可以受理哪些案件?	043
企业劳动争议调解是不是劳动争议处理的必经	
程序?	044
什么是劳动争议调解员?	044
担任调解员应当具备哪些条件?	044
调解员应履行哪些职责?	045
调解员的聘期多长?	046
如何规范劳动人事争议调解员行为?	046
如何加强劳动争议调解员队伍建设?	046
劳动人事争议调解工作有哪些程序?	047
当事人如何申请劳动争议调解?	048
在调解活动中劳动争议当事人享有哪些权利?	
应履行哪些义务?	048
劳动争议调解组织如何受理劳动争议调解申请?	048
劳动争议调解组织可不可以主动调解?	049
劳动争议调解组织可采取哪些形式调解劳动争议?	049
什么是调解协议?	049

如何制作调解协议书?	049
调解协议书是否具有法律约束力?	050
调解协议具有什么样的效力?	050
调解协议书能否作为法院裁判的依据?	051
对调解协议审查有哪些规定?	051
劳动争议调解委员会对劳动争议调解不成, 如何处理?	052
什么是劳动争议的调解期限?	052
一方当事人在协议约定期限内不履行调解协议的, 如何处理?	052
什么是人民调解?	053
人民调解的原则是什么?	053
人民调解的范围是什么?	053
人民调解受理纠纷的方式有哪些?	054
人民调解的组织形式是什么?	054
人民调解组织可以调解哪些劳动争议?	055
什么是区域性劳动争议调解指导组织?	055
区域性调解组织有哪些职责?	055
建立区域性劳动争议调解组织有什么意义?	056
什么是乡镇街道劳动争议调解组织?	056
什么是行业性调解组织?	057
行业劳动争议调解组织能够调解哪些劳动争议?	058
如何规范基层劳动人事争议调解组织名称?	058
基层劳动人事争议调解组织工作职责是什么?	059
如何规范劳动人事争议调解员证书制作与管理?	060
如何在新形势下完善企业劳动争议调解组织, 提高企业自主解决争议的能力?	061
如何推进乡镇街道调解组织建设, 夯实基层化解 纠纷的工作基础?	062

如何发挥人民调解委员会调解劳动争议的作用， 拓宽劳动争议调解的渠道？	062
如何推动事业单位人事争议调解工作？	063
如何建立政府主导、各方参与的应急调解协调 机制？	063
如何加强劳动人事争议调解与仲裁的相互衔接？	064
如何加强非公有制企业劳动争议预防调解工作？	064

第三编 组织机构

什么是劳动人事争议仲裁委员会？	068
仲裁委员会如何组成？	068
为什么仲裁委员会要由“三方”组成？	068
仲裁委员会组成人员为什么是单数？	069
仲裁委员会主任如何产生？	069
仲裁委员会具有哪些职责？	070
仲裁委员会的设立原则是什么？	070
设立仲裁委员会需要注意哪些问题？	070
省级是否应设立仲裁委员会？	071
对仲裁委员会会议制度有哪些规定？	071
什么是仲裁委员会的办事机构？	072
为什么规定仲裁委员会可下设实体化的办事 机构？	072
仲裁委员会办事机构具有哪些职责？	073
什么是劳动争议仲裁实体化建设？	073
什么是劳动仲裁院？	074
仲裁委员会经费如何保障？	074
仲裁委员会办事机构的工作人员如何配备？	074
人力资源和社会保障行政部门在调解仲裁工作中 具有哪些职能？	074

什么是劳动争议仲裁庭?	075
如何组成仲裁庭?	075
在哪些情况下需要组成仲裁庭?	075
开庭审理劳动争议案件需经哪些程序?	076
劳动争议仲裁庭庭审纪律有哪些?	076
对仲裁庭内摆设有哪些要求?	077
仲裁庭是否应公开审理劳动争议案件?	078
对旁听人员有哪些要求?	078
记录人员的职责是什么?	078
仲裁庭开庭应提前多长时间通知当事人?	
可否延期开庭?	079
什么是劳动争议仲裁员?	079
劳动争议仲裁员应当符合什么条件?	079
仲裁员有哪些职责?	080
为什么要建立仲裁员名册?	081
如何成为劳动争议仲裁员?	081
如何管理《劳动争议仲裁员资格证书》?	081
如何聘任兼职仲裁员?	082
兼职仲裁员有哪些权利?	082
为什么要规定仲裁员的聘前培训?	082
对仲裁员规定了哪些禁止行为?	082
仲裁员聘期多长?	083
如何解聘仲裁员?	083
如何管理仲裁员证和仲裁徽章?	083

第四编 一般规定

劳动争议仲裁的当事人是谁?	086
确定劳动争议仲裁当事人有何意义?	086
劳动争议仲裁当事人具有哪些特征?	086

劳动争议的当事人可以行使哪些权利?	087
劳动争议的当事人应该履行哪些义务?	089
当事人申请劳动争议仲裁应当具备哪些条件?	090
什么是劳动争议仲裁共同当事人?	090
劳动争议仲裁共同当事人的特征是什么?	090
共同当事人的种类怎样划分?	091
共同当事人的法律地位是怎样的?	092
劳务派遣单位和用工单位是否能够成为共同当事人?	093
出资人、开办单位或主管部门能否与用人单位作为共同当事人?	094
什么是劳动争议主体?	094
什么是劳动争议受案的主体?	094
什么是主体适格?	095
如何判断劳动争议当事人是否适格?	096
什么是申诉人?	096
什么是被诉人?	096
什么是劳动争议仲裁第三人?	096
设立第三人制度有什么意义?	097
如何确定第三人资格?	098
劳动争议案件第三人在仲裁活动中有何地位?	098
第三人有哪些权利和义务?	099
第三人如何参加劳动争议仲裁?	099
运用第三人制度时应注意哪些问题?	100
什么是仲裁代表?	101
仲裁代表如何履职?	101
什么是劳动争议仲裁代理人?	101
劳动争议仲裁代理人的特征是什么?	101
什么是法定代理人?	102

什么是委托代理人？	103
当事人委托代理人参加仲裁活动需要履行什么 手续？	103
什么是指定代理人？	104
在哪些情形下劳动仲裁机构可以指定代理人？	104
如何为丧失或者部分丧失民事行为能力的劳动 争议当事人确定代理人？	105
如何为涉及死亡职工利益劳动争议案件确定 代理人？	105
用人单位发生变更的，如何认定被申请人资格？	106
用人单位终止的，如何认定被申请人资格？	106
劳动者与个人承包经营者发生争议的如何认定 申请人资格？	106
劳动者与发包方和承包方双方或者一方发生 劳动争议如何认定当事人资格？	106
从事第二职业的劳动者与原单位发生劳动 争议时新单位能否被列为当事人？	107
破产企业能否成为被诉人？	107
什么是劳动争议仲裁申请时效期间？	107
劳动争议调解仲裁法对申请时效期间作了 哪些规定？	108
什么是仲裁时效中断？	109
在哪些情形下仲裁时效中断？	109
仲裁时效中断有哪些法律后果？	109
什么是劳动争议仲裁时效的中止？	110
仲裁时效中止有哪些事由？	110
仲裁时效中止有哪些法律后果？	111
什么是劳动争议仲裁管辖？	111

确定劳动争议仲裁管辖的原则是什么?	111
什么是地域管辖?	112
什么是特别地域管辖?	112
什么是劳动合同履行地?	112
什么是用人单位所在地?	113
劳动合同履行地和用人单位所在地不一致时	
如何确定管辖权?	113
我国的劳动争议仲裁是否允许协议管辖?	113
案件受理后劳动合同履行地和用人单位所在地	
发生变化的, 是否要改变管辖权?	113
我国的劳动争议仲裁是否实行级别管辖?	114
什么是移送管辖?	115
受移送的仲裁委员会如何处理移送案件?	115
什么叫指定管辖?	115
当事人如何提出管辖异议?	116
多个仲裁委员会都有管辖权的, 由谁来管辖?	116
涉外劳动争议管辖权怎样确定?	116
什么是仲裁员回避制度?	116
仲裁员在哪些情形下应该回避?	117
当事人如何提出回避申请?	117
被申请回避的人员能否继续审理案件?	117
仲裁员回避由谁来决定?	117
什么是举证责任?	118
什么样的证据才能作为认定事实的根据?	118
劳动争议仲裁涉及的证据种类有哪些?	119
劳动争议仲裁证据具有哪些特征?	120
在哪些情况下, 用人单位应当提供证据?	121
用人单位不提供由其掌握管理的关键证据应该	
承担什么后果?	121

无法确定举证责任承担时如何确定举证责任的	
承担?	122
仲裁委员会可否主动收集证据?	122
如何分析判断证据?	122
调查取证过程中对仲裁员有什么要求?	123
证据认定的原则是什么?	124
仲裁员如何审核认定证据?	124
哪些证据不能单独作为认定案件事实的依据?	125
劳动争议仲裁是否不坚持“谁主张谁举证”	
的原则?	125
什么是举证责任倒置?	126
举证责任倒置对劳动争议仲裁有什么意义?	127
对仲裁案卷立卷归档有什么要求?	127
集体劳动争议是否可以优先处理?	128
如何处理集体协商过程中发生的争议?	128
履行集体合同发生的劳动争议如何处理?	128

第五编 仲裁程序

如何申请劳动争议仲裁?	130
仲裁申请书应当载明哪些事项?	130
申诉人申请立案时应提交哪些材料?	130
仲裁委员会收到书面申请后应出具什么手续?	131
对于仲裁申请书不规范或者材料不齐备的	
如何处理?	132
劳动争议仲裁机构受理仲裁申请的时限是多少天?	132
在哪些情况下仲裁委员会应出具受理通知书?	132
在哪些情况下仲裁委员会应出具不予受理通知书?	133
对不属于仲裁委员会管辖范围的仲裁申请	
如何处理?	133