

本书**全面收录**工伤索赔纠纷解决中各类型、疑难案例，涵盖用工领域各个环节及劳动关系认定、工伤认定、职业病鉴定、工伤赔偿和工伤保险待遇全流程，着力为您提供工伤索赔纠纷处理的**锦囊妙计**。

以读者现实困惑为切入点，
权威解答核心问题

以案说法
通俗易懂

通过真实典型案例
阐释热点疑难问题

**胜诉无忧
系列**

律师解惑
权威点评

法律链接
速查方便

精心整理法律依据，
方便读者查阅参考

一看就懂 工伤索赔 不可不知的 胜诉指南

李宇洛
编著



法律出版社
LAW PRESS • CHINA

一看就懂 工伤索赔 不可不知的 胜诉指南

李宇洛/编著



法律出版社
LAW PRESS • CHINA

图书在版编目(CIP)数据

一看就懂:工伤索赔不可不知的胜诉指南 / 李宇洛
编著. —北京:法律出版社, 2015. 1
(胜诉无忧系列)
ISBN 978 - 7 - 5118 - 7543 - 3

I. ①一… II. ①李… III. ①工伤事故—索赔—中国—指南 IV. ①D922.54 - 62

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2015)第 034295 号

一看就懂:工伤索赔不可不知的胜诉指南
李宇洛 编著

编辑统筹 法律应用出版第二分社
策划编辑 冯雨春
责任编辑 冯佳欣
装帧设计 李 瞻

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社
总发行 中国法律图书有限公司
经销 新华书店
印刷 固安华明印业有限公司
责任印制 吕亚莉

开本 710 毫米×1000 毫米 1/16
印张 18.25
字数 270 千
版本 2015 年 4 月第 1 版
印次 2015 年 4 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)
电子邮件/info@lawpress.com.cn
网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779
咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)
全国各地中法图分、子公司电话:
第一法律书店/010-63939781/9782
重庆公司/023-65382816/2908
北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843
上海公司/021-62071010/1636
深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 7543 - 3
(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

定价:39.80 元

前 言

PREFACE

对于工伤职工及其家属而言,要全面了解有关工伤方面的法律法规并不是一件容易的事情,更不用说用它们来维护自己的合法权益了。简略地概括一下,就涉及工伤的较重要的法律法规来说:最高一层的法律(全国人大及其常委会的立法)有《劳动合同法》《社会保险法》;次一级行政法规(国务院的立法)有《中华人民共和国劳动合同法实施条例》《工伤保险条例》;再次一级行政规章(国务院各部委的立法)和地方规章(地方人大和政府的立法)有《人力资源社会保障部关于执行〈工伤保险条例〉若干问题的意见》《工伤认定办法》《非法用工单位伤亡人员一次性赔偿办法》《职业病诊断与鉴定管理办法》;同时,最高人民法院对于工伤还出台了实际审案用到的一些司法解释,指导各级法院的审判实践。

以上只是列举了重要的法律法规。这么多法律法规,如此琐碎,别说一般人,就是用人单位也不见得搞得清楚。因此,对于普通人而言,掌握维权知识,一本内容专业全面、语言通俗易懂的法律书是必不可少的。本书通过精选的具体案例的分析,从实际需要出发对大家进行工伤维权提供实务指导,更能在实用性和可读性方面满足民众维权的需要。

笔者常年担任一些公司的法律顾问,通过自己多年来处理劳动工伤纠纷的经验,针对常见的工伤纠纷,以典型案例解析的方式,生动形象地讲解了工伤赔偿的处理流程和处理方法,基本涵盖了目前在工伤保险权利实现中的全部问题,为产生了工伤纠纷的读者提供解决指南。



全书共分六章,从劳动合同、工伤认定、职业病认定、鉴定、工伤赔偿和工伤保险待遇五个方面选取了一些典型案例,全面系统地介绍了工伤事故索赔的一些基本知识,是一部工伤纠纷案例集萃。

法律的本质是调和不同主体之间的利益分配。不同的主体和社会价值取向永远处于动态变化过程之中,因此,今天依法作出的判决结果到了未来可能由于法律的修改会发生变化,这点还请读者注意。同时,因为我国并非判例法国家,以前的判例对以后法院的判决并不具备约束力。每个地方性法规规章和规范性文件在遵循国家层面法律的前提下,在细节上都有或大或小的差异,每个地方法院都有其内部的审判实践,这会造成同样的法律事实在不同的地方处理的结果也会稍有差异,这点也请读者注意。

考虑到保护涉讼当事人的隐私,所有的案例里当事人和公司的名字均为化名。

目 录

CONTENTS

第1章 工伤概论	003
第一节 工伤的定义 / 003	
第二节 工伤处理的一般流程 / 004	
第三节 工伤常见争议 / 007	
第四节 工伤赔偿适用的法律 / 008	
第2章 劳动关系认定	013
案例1 张群与湖南飞马服装公司劳动关系纠纷案 / 014	
核心问题:劳动者与用人单位之间没有订立劳动合同,如何举证证明存在真正的劳动关系?	
案例2 江阴市金山运输有限公司与江阴市人力资源和社会保障局工伤行政确认纠纷上诉案 / 017	
核心问题:司机与车辆挂靠单位是否存在劳动关系?	
案例3 张成兵诉上海市松江区人力资源和社会保障局工伤认定行政案 / 022	
核心问题:用工单位违反法律、法规规定将承包业务转包或者发包给不具备用工主体资格的组织或者自然人,该组织或者自然人聘用的职工因工伤亡的,谁来承担工伤保险责任?	
案例4 罗雪红与杭州市人力资源和社会保障局工伤行政确认纠纷案 / 026	
核心问题:未经用人单位同意,私自替班能否构成劳动关系?	
案例5 李奕与金玉物业公司、西城花园物业公司工伤认定纠纷案 / 032	
核心问题:劳动者与原单位未解除劳动关系,又到其他单位工作,发生工伤事故谁负责?	



案例 6 成都蜀汉园林有限公司诉成都市人力资源和社会保障局劳动争议纠纷案 / 034

核心问题：超过法定退休年龄的人员再就业是否可签订劳动合同？
可否认定为工伤？

案例 7 田原与中原棉织厂、万达纺织机械厂工伤赔偿纠纷案 / 041

核心问题：借调聘用发生工伤，借出单位是否需负责任？

案例 8 陈明福诉天宇建筑企业工伤认定纠纷案 / 043

核心问题：签订了“工伤概不负责”等内容的劳动合同后，还能申请认定工伤吗？

案例 9 王立诉日本至高软件公司社会保险缴纳纠纷案 / 046

核心问题：以高薪代替社会保险是否合法？

案例 10 傅水源诉付火茂工伤赔偿案 / 049

核心问题：在未办理工商登记的企业劳动时发生工伤如何维权？

案例 11 王大根与张斌工伤赔偿责任承担纠纷案 / 056

核心问题：企业注销后，工伤赔偿责任应由谁承担？

结束语 / 058

第3章 工伤认定 073

案例 12 杨庆峰与无锡市人力资源和社会保障局工伤认定纠纷上诉案 / 073

核心问题：受伤职工申请工伤认定的时效起算时间是以事故发生之日还是伤害确诊之日起？

案例 13 刘永力诉临沂市罗庄区劳动和社会保障局工伤认定时效纠纷案 / 082

核心问题：2004年1月1日《工伤保险条例》生效前发生的工伤，工伤认定时效是如何计算的？

案例 14 邹政贤诉广东省佛山市禅城区人力资源和社会保障局工伤认定行政案 / 087

核心问题：由于不属于职工或者其近亲属自身原因超过工伤认定1年申请期限的，工伤认定申请期限怎么计算？

案例 15 蔡鸣诉七彩印刷机械制造有限公司工伤认定时效纠纷案 / 089

核心问题：认定工伤时效已过，劳动者及其家属该怎么办？



- 案例 16** 北京龙霸润滑油有限公司诉北京大兴区人力资源和社会保障局工伤认定案 / 092
核心问题:工伤认定应该由谁举证?
- 案例 17** 城开建筑公司诉北京某区人力资源和社会保障部门工伤认定管辖纠纷案 / 099
核心问题:工伤认定应当由属地管辖还是统筹地管辖?
- 案例 18** 周天平诉浙江省人事厅工伤处理纠纷案 / 102
核心问题:公务员和参照公务员法管理的事业单位人员工伤如何处理?
- 案例 19** 赵炎诉某劳动保障局工伤认定纠纷案 / 107
核心问题:工作时间发病是否算工伤?
- 案例 20** 三明市金马木业有限公司不服三明市三元区劳动和社会保障局工伤事故决定案 / 112
核心问题:职工因违章操作而负伤能否认定为工伤?
- 案例 21** 范江涛诉佛山市人力资源与社会保障局工伤认定纠纷案 / 115
核心问题:司机违章驾驶能否认定为工伤?
- 案例 22** 李晓诉某劳动和社会保障局工伤认定纠纷案 / 118
核心问题:领导让陪客人喝酒后猝死能否认定为工伤?
- 案例 23** 金山与顺风运输公司工伤认定纠纷案 / 121
核心问题:下班后接受公司领导安排处理纠纷遭殴打致伤能否认定为工伤?
- 案例 24** 林国雄诉深圳市人力资源和社会保障局工伤认定案 / 124
核心问题:职工参加本单位组织的体育比赛受伤,是否应认定为工伤?
- 案例 25** 北京国玉大酒店有限公司诉北京市朝阳区人力资源和社会保障局工伤行政确认案 / 130
核心问题:待岗职工在其他单位任职,上下班途中发生交通事故能否认定为工伤?
- 案例 26** 张万金诉深圳市社会保险管理局工伤认定纠纷案 / 134
核心问题:见义勇为而受伤的是否算工伤?



- 案例 27** 张宽与恒达汽车修理厂工伤认定纠纷案 / 136
核心问题：上班时间因干私活而受伤，能否认定为工伤？
- 案例 28** 张客与浙江万全科技公司工伤认定纠纷案 / 138
核心问题：非工作原因发生厮打能否认定为工伤？
- 案例 29** 钱道六诉某社会保险行政部门工伤认定纠纷案 / 141
核心问题：因工作原因发生厮打能否认定为工伤？
- 案例 30** 惠多罐头企业有限公司诉珠海市人力资源和社会保障局工伤认定案 / 145
核心问题：上厕所时摔伤能否认定为工伤？
- 案例 31** 钟铭诉长依建筑公司工伤保险待遇纠纷案 / 149
核心问题：临时工能否享受工伤保险待遇？
- 案例 32** 赖鼎、马良诉兰家宝工伤保险待遇纠纷案 / 152
核心问题：个体户的雇工享受工伤待遇吗？
- 案例 33** 刘云建诉杨圣强、双兴公司、川立公司一般人身损害赔偿纠纷案 / 155
核心问题：承包人雇用的工人施工时受伤，发包方应当承担赔偿责任吗？

结束语 / 159

第4章 职业病认定 169

- 案例 34** 严世奎诉望城县造型材料公司职业病认定案 / 170
核心问题：精神分裂症是否属于职业病？
- 案例 35** 白湘伟诉某杂志社职业病认定案 / 173
核心问题：颈椎腰椎病是否属于职业病？
- 案例 36** 王为民诉兆富金矿职业病保险待遇纠纷案 / 175
核心问题：劳动者与单位解除劳动合同后被诊断为职业病，还可以享受保险待遇吗？
- 案例 37** 张弓诉志得电子（深圳）有限公司、深圳丰田丝印厂和香港丰田公司职业病认定案 / 177
核心问题：先后受聘于多家公司，如何鉴定慢性职业病来自哪家公司？



案例 38 林德生诉华源化工设备公司工伤补助协议纠纷案 / 180

核心问题:尚未确定职业病伤残等级,签订的一次性工伤补助协议能否撤销?

结束语 / 183

第5章 鉴 定 189

案例 39 宋嘉义诉深圳浩天五金文具制品厂职业病鉴定纠纷案 / 189

核心问题:员工疑患职业病,厂方是否须付鉴定费?

案例 40 曾家驹诉佳美家具厂工伤鉴定纠纷案 / 193

核心问题:当事人对工伤认定和伤残等级结论不服怎么办?

案例 41 陈美与某劳动鉴定委员会工伤鉴定纠纷案 / 196

核心问题:残情相同,鉴定等级为何有差别?

结束语 / 197

第6章 工伤赔偿及工伤保险待遇 205

案例 42 陈昌国诉东莞市社会保险基金管理中心行政给付纠纷案 / 207

核心问题:用假身份证参保能否获得工伤赔付?

案例 43 邹光诉无锡市某医用工程公司工伤纠纷案 / 213

核心问题:工伤职工治疗期内能否解除劳动关系?

案例 44 天工工程公司诉周军工伤待遇纠纷案 / 218

核心问题:劳动者与用人单位已达成工伤赔偿协议,能否再以待遇偏低反悔?

案例 45 徐晓平诉江北材料厂工伤计赔案 / 221

核心问题:是按工伤还是人身损害标准计赔?

案例 46 胡兰诉木子家具制造厂工伤赔偿案 / 226

核心问题:因工致残,能否请求支付精神损失费?

案例 47 杨易诉南京昆仑机械设备厂工伤赔偿案 / 227

核心问题:交通事故赔偿和工伤赔偿能否同时适用?

案例 48 陈欣诉刘灵和科星水泥厂工伤赔偿纠纷案 / 231

核心问题:企业被租赁经营,工伤还由企业负责吗?

**案例 49** 杨康诉华海建工集团工伤保险纠纷案 / 238

核心问题：职工被派遣出境工作后如何保障工伤保险？

案例 50 潘峰诉喜润鞋业公司工伤医疗费用纠纷案 / 242

核心问题：不在定点医疗机构治疗工伤，所花费的费用能否计入工伤医疗费用？

案例 51 李贵诉绿城建筑公司工伤待遇纠纷案 / 245

核心问题：工伤职工被判刑后，还享受原工伤待遇吗？

结束语 / 247

后记 253

附录 254

1. 工伤保险待遇一览表 / 254

2. 工伤赔偿金总额速算表 / 257

3. 全国各省市 1 级至 10 级工伤伤残赔偿标准速查表 / 259

4. 相关参考法律法规 / 280

第1章

第1章 工伤概论

章首序

随着我国经济的快速发展,大量的农民进城务工,成为新的产业工人。伴随着机械设备在工业生产中的广泛应用,事故发生的可能性剧增。同时,员工长期在同样的环境从事同样的劳动,极易患上职业病。职业事故和职业病不仅使企业不堪重负,丧失竞争能力,而且影响了经济的发展。国际劳工局的资料表明,全球工伤和职业病造成的经济损失占世界各国国民生产总值(GNP)之和的4%。在工业化国家,工伤和职业病造成的经济损失更是惊人。

工伤事故和职业病不仅不利于经济发展,而且对受伤害者本人及其家庭也造成了不可估量的损失。全球每年有近4.5亿人发生工伤事故或遭受职业病的折磨,另有220万人因此丧生。这是国际劳工组织在2009年4月28日“世界职业安全与卫生日”(俗称“国际工伤日”)前公布的数字。据上述资料,在全世界范围内每分钟就有4名工人死于工伤事故或职业病,有856名工人遭受工作事故的伤害。这也意味着每天约有100万名工人遭受工作事故的伤害,5500名工人死于工伤事故或职业病。因此,工伤不仅是一个劳动生产问题,也成为一个社会问题。

第一节 工伤的定义

工伤是工作伤害的简称,亦称职业伤害(occupational injuries),是指生产劳动过程中,由于外部因素直接作用而引起机体组织的突发性意外损伤,如因职业性事故导致的伤亡及其急性化学物中毒。



关于“工伤”的概念,1921年国际劳工大会通过的公约中对“工伤”的定义是:“由于工作直接或间接引起的事故为工伤。”1964年第48届国际劳工大会也规定了工伤补偿应将职业病和上下班交通事故包括在内。因此,当前国际上比较规范的“工伤”定义包括两个方面的内容,即由工作引起并在工作过程中发生的事故伤害和职业病伤害。职业病,是指企业、事业单位和个体经济组织的劳动者在职业活动中,因接触粉尘、放射性物质和其他有毒、有害物质等因素而引起的疾病。

《中国职业安全卫生百科全书》将工伤定义为:“企业职工在生产岗位上,从事与生产劳动有关的工作中,发生的人身伤害事故、急性中毒事故。但是职工即使不是在生产劳动岗位上,而是由于企业设施不安全或劳动条件、作业环境不良而引起的人身伤害事故,也属工伤。”

我国现行法律对于工伤认定的情况具体规定如下(详见《工伤保险条例》第十四条至第十六条):

1. 下列情况可以认定为工伤:在工作时间和工作场所内,因工作原因受到事故伤害的;工作时间前后在工作场所内,从事与工作有关的预备性或者收尾性工作受到事故伤害的;在工作时间和工作场所内,因履行工作职责受到暴力等意外伤害的;患职业病的;因工外出期间,由于工作原因受到伤害或者发生事故下落不明的;在上下班途中,受到非本人主要责任的交通事故或者城市轨道交通、客运轮渡、火车事故伤害的;法律、行政法规规定应当认定为工伤的其他情形。

2. 下列情况视同工伤:在工作时间和工作岗位上突发疾病死亡的或在48小时之内因抢救无效死亡的;在抢险救灾等因维护国家利益或公共利益受到伤害的;职工原在军队服役,因战、因公负伤致残,已取得革命伤残军人证,到用人单位后旧伤复发的。

3. 下列情况不得认定为工伤或视同工伤:故意犯罪的;醉酒或者吸毒的;自残或者自杀的。

第二节 工伤处理的一般流程

按照《工伤保险条例》第十七条的规定:“职工发生事故伤害或者按照职业病



防治法规定被诊断、鉴定为职业病,所在单位应当自事故伤害发生之日或者被诊断、鉴定为职业病之日起30日内,向统筹地区社会保险行政部门提出工伤认定申请。遇有特殊情况,经报社会保险行政部门同意,申请时限可以适当延长。

用人单位未按前款规定提出工伤认定申请的,工伤职工或者其近亲属、工会组织在事故伤害发生之日或者被诊断、鉴定为职业病之日起1年内,可以直接向用人单位所在地统筹地区社会保险行政部门提出工伤认定申请。”

按照《工伤保险条例》第十八条的规定提出工伤认定申请应提交以下材料:工伤认定申请表;与用人单位存在劳动关系(包括事实劳动关系)的证明材料;医疗诊断证明或者职业病诊断证明书(或者职业病诊断鉴定书)。

工伤认定申请表应当包括事故发生的时间、地点、原因以及职工伤害程度等基本情况。

社会保险行政部门应当自受理工伤认定申请之日起60日内作出工伤认定的决定,并书面通知申请工伤认定的职工或者其近亲属和该职工所在单位。社会保险行政部门对受理的事实清楚、权利义务明确的工伤认定申请,应当在15日内作出工伤认定的决定。

职工或者其近亲属认为是工伤,而单位不认为是工伤的,由单位承担举证责任。

职工发生工伤经治疗病情相对稳定后存在残疾、影响劳动能力的,应进行劳动能力鉴定。劳动能力鉴定应由职工或其近亲属、用人单位向设区的市级劳动能力鉴定委员会申请,并提供工伤认定决定和有关工伤医疗的资料。鉴定委员会应在60日内作出结论,必要时可延长30日,并及时送达申请鉴定的单位和职工。

对劳动能力鉴定结论不服的可在收到结论后15日内向省、自治区、直辖市的劳动能力鉴定委员会提出再次鉴定申请。

自劳动能力鉴定结论作出之日起1年后,工伤职工或者其近亲属、所在单位或者经办机构认为伤残情况发生变化的,可以申请劳动能力复查鉴定。

为了方便读者,下面将工伤处理的一般流程用图表总结如下,特别提醒读者注意工伤认定中的时间,这涉及一个时效问题,避免由于超出法定的时间造成工伤索赔中的障碍。



工伤处理流程一览表

