

工伤法律

操作小全书

GONG SHANG FA LÜ
CAO ZUO XIAO QUAN SHU

本书编委会 编著

全面 权威 精炼

法律出版社
LAW PRESS · CHINA

工伤法律

操作小全书

GONG SHANG FA LÜ
CAO ZUO XIAO QUAN SHU

本书编委会 编著

林承铎

本书编委会成员（按姓氏拼音排序）

韩佳益 江 昊 林承铎
李 倩 杨晓龙

法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

工伤法律操作小全书 / 林承铎编著. —北京: 法律出版社, 2009. 12

(法律操作小全书)

ISBN 978 - 7 - 5118 - 0252 - 1

I. ①工… II. ①林… III. ①工伤事故—劳动法—基本知识—中国 IV. ①D922. 545

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 238548 号

工伤法律操作小全书
林承铎 / 编著

编辑统筹 大众出版分社
策划编辑 赵利铭
责任编辑 贺 兰
装帧设计 乔智炜

©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 永恒印刷有限公司
责任印制 沙 磊

开本 A5
印张 20.5
字数 828 千
版本 2010 年 2 月第 1 版
印次 2010 年 2 月第 1 次印刷

法律出版社(100073 北京市丰台区莲花池西里 7 号)

网址 / www.lawpress.com.cn

电子邮件 / info@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(100073 北京市丰台区莲花池西里 7 号)

全国各地中法图分、子公司电话:

北京分公司 / 010 - 62534456

上海公司 / 021 - 62071010 / 1636

深圳公司 / 0755 - 83072995

西安分公司 / 029 - 85388843

重庆公司 / 023 - 65382816 / 2908

第一法律书店 / 010 - 63939781 / 9782

书号: ISBN 978 - 7 - 5118 - 0252 - 1

定价: 45.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

本书简明目录

- 第一章 总则 / 1
- 第二章 工伤认定 / 10
- 第三章 劳动能力鉴定 / 26
- 第四章 工伤保险待遇 / 32
- 第五章 监督管理和法律责任 / 45
- 第六章 工伤事故常见问题集锦 / 51
- 第七章 常用法律文书 / 77
 - 1. 民事诉讼篇 / 77
 - 2. 仲裁篇 / 107
 - 3. 申请书 / 116
 - 4. 工伤纠纷文书示例 / 136
- 第八章 常用法律法规 / 139
 - 1. 综合 / 139
 - 2. 劳动就业 / 218
 - 3. 劳动合同 / 259
 - 4. 劳动保护 / 363
 - 5. 工伤保险 / 600

目 录

第一章 总 则

1. 《工伤保险条例》的参保范围是什么? (1)
2. 《工伤保险条例》中所称职工、工资总额、本人工资的定义各为何? (1)
3. 国家机关是否参加工伤保险? (2)
4. 个体工商户是否需要为职工参加工伤保险? (2)
5. 认定工伤要符合哪些条件? ... (3)
6. 享受工伤保险待遇的劳动关系如何认定? (5)
7. 可以认定工伤的情形包括哪些? (7)
8. 职工参加工伤保险应由谁缴费? (8)

第二章 工 伤 认 定

9. 工伤认定申请的主体有哪些? (10)
10. 发生工伤,用人单位以外的其他权利主体在什么情况下可以提出工伤认定申请? (11)
11. 申请工伤认定后,劳动保障部

- 门如何处理? (12)
12. 什么是工伤认定决定? (13)
13. 什么情形可以认定“视同工伤”? (13)
14. 工作时间和场所内受非履职之伤是不是工伤? (14)
15. 打工时不慎切断手指,能否算作工伤? (15)
16. 高温下中暑属于工伤吗? (16)
17. 职工酒后驾车伤亡可算作工伤吗? (16)
18. 关于农民工参加工伤保险、工伤认定的问题有哪些? (17)
19. 非因工作原因造成伤害能否认定为工伤? (19)
20. 供暖工因一氧化碳中毒死在了宿舍,可以认定为工伤吗? (21)
21. 因工受伤后自杀身亡,可以认定为工伤吗? (21)
22. 临时工出交通事故受到伤害,可以认定为工伤吗? (23)
23. 职工发生意外事故被他人打伤,可以认定为工伤吗? (24)

第三章 劳动能力鉴定

24. 什么是劳动能力鉴定? (26)

25. 职工因公致残等级如何划分?
..... (27)
26. 专家库的医疗卫生专业技术人员应当具备什么条件? (29)
27. 什么是职业病诊断? (29)
28. 劳动能力鉴定委员会收到劳动能力鉴定申请后,应如何处置? (30)

第四章 工伤保险待遇

29. 工伤职工享受的工伤待遇主要包括哪些? (32)
30. 工伤职工的每个级别的伤残待遇如何认定? (33)
31. 工伤职工的工伤复发或者再次发生工伤而死亡,如何处理? (34)
32. 用人单位对五级至十级工伤职工支付一次性工伤医疗补助金和伤残就业补助金有何具体规定? (35)
33. 非法用工单位的人员受到事故伤害,由谁承担赔偿责任? (35)
34. 非法用工单位的一次性赔偿金按什么标准支付? (36)
35. 职工因公外出或者抢险救灾中下落不明,如何处理? (37)
36. 跨省流动的农民工,可以享受工伤保险待遇吗? (37)
37. 工伤农民工可以选择其单位给予赔偿的方式吗? (38)
38. 用人单位未参加工伤保险,工伤职工的工伤待遇由谁支付? (39)

39. 未签劳动合同出工伤,可以获得单位的赔偿吗? (39)
40. 工作中被第三人伤害,雇主需要给予相应赔偿吗? (40)
41. 职工因工致残被鉴定为1—4级伤残的,享受何种工伤保险待遇? (41)
42. 用人单位分立、合并、转让的,工伤保险责任应如何承接? (42)

第五章 监督管理和法律责任

43. 职工发生工伤事故,用人单位应如何处置? (45)
44. 经办机构具体承办工伤保险事务应履行什么职责? (46)
45. 劳动保障行政部门作出工伤认定的期限多长? (47)
46. 骗取工伤保险待遇应如何处置? (48)
47. 如果用人单位不同意认定职工为工伤,在法院审判过程中谁应承担举证责任? (49)

第六章 工伤事故常见问题集锦

48. 何种情形下,有关单位和个人可以申请行政复议或提起行政诉讼? (51)
49. 因工死亡职工的供养亲属,可以获得单位赔偿吗? (53)
50. 领取抚恤金人员停止享受抚恤金待遇的情形包括哪些? (54)

67. 用人单位职工人数和工资总额如何确定？用人单位瞒报单位职工人数和工资总额该承担什么责任？……………（74）

1. 民事诉讼篇

民事起诉状	(77)
民事反诉状	(83)
民事上诉状	(87)
民事答辩状	(92)
民事上诉答辩状	(96)
民事申诉状	(100)
民事代理词	(104)
民事诉讼委托代理合同	(105)
民事诉讼授权委托书	(106)

仲裁协议书	(107)
仲裁申请书	(108)
仲裁反请求书	(111)
仲裁答辩书	(112)
仲裁保全申请书	(115)

民事诉讼 (116)
民事证据 (125)
民事特别程序 (129)
刑事、仲裁及国家赔偿 (132)

民事起诉状(工伤赔偿款纠纷) (136)

行政起诉状(对工伤认定不服案) (137)

第八章 常用法律法规

1. 综 合

中华人民共和国劳动法(1994.7.5)	(139)
劳动部关于《中华人民共和国劳动法》若干条文的说明(1994.9.5)	(175)
劳动部关于贯彻执行《中华人民共和国劳动法》若干问题的意见(1995.8.4)	(188)
中华人民共和国宪法(节录)	(199)
(2004.3.14修正)	(199)
中华人民共和国工会法(2001.10.27修正)	(200)
中华人民共和国个人独资企业法(节录)(1999.8.30)	(208)
中华人民共和国外资企业法(节录)(2000.10.31修正)	(209)
中华人民共和国中外合资经营企业法(节录)(2001.3.15修正)	(210)
私营企业劳动管理暂行规定(1989.9.21)	(210)
乡镇企业劳动管理规定(1997.12.25修订)	(214)

2. 劳 动 就 业

中华人民共和国就业促进法(2007.8.30)	(218)
国务院关于做好促进就业工作的通知(2008.2.3)	(224)
劳动就业服务企业管理规定(1990.11.22)	(229)
劳动就业服务企业产权界定规定	

(1997.5.29)	(233)
台湾香港澳门居民在内地就业管理规定(2005.6.14)	(234)
就业训练规定(1994.12.9)	(236)
外国人在中国就业管理规定(1996.1.22)	(240)
中外合资中外合作职业介绍机构设立管理暂行规定(2001.10.9)	(243)
境外就业中介管理规定(2002.5.14)	(245)
就业服务与就业管理规定(2007.11.5)	(249)

3. 劳 动 合 同

总类

中华人民共和国劳动合同法(2007.6.29)	(259)
中华人民共和国劳动合同法实施条例(2008.9.18)	(303)
劳动部关于全面实行劳动合同制的通知(1994.8.24)	(307)
实施《劳动法》中有关劳动合同问题的解答(1995.4.27)	(309)
劳动部关于实行劳动合同制度若干问题的通知(1996.10.31)	(309)
劳动部办公厅对《关于实行劳动合同制度若干问题的请示》的复函(1997.9.15)	(311)
劳动和社会保障部关于建立劳动用工备案制度的通知(2006.12.22)	(312)
最高人民法院关于雇工合同应当严格执行劳动法保护法规问题的批复(1988.10.14)	(314)

劳动关系的确立

劳动部关于企业工会主席签订劳动合同问题的通知(1996.4.12)
..... (314)

劳动部办公厅关于固定工签订劳动合同有关问题的复函(1996.4.26) (314)

劳动部办公厅关于企业职工被错判宣告无罪释放后,是否应恢复与企业的劳动关系等有关问题的复函(1997.4.29) (315)

劳动部关于企业实施股份制和股份合作制改造中履行劳动合同问题的通知(1998.1.26) (316)

劳动和社会保障部关于确立劳动关系有关事项的通知(2005.5.25) (316)

· 文书范本精选 ·

劳动合同 (317)

建筑业劳动合同 (322)

住宿和餐饮业劳动合同 (325)

· 案例精选 ·

在用人单位与劳动者未签订劳动合同的情况下如何认定双方是否存在劳动关系——尚某与伟业公司劳动争议案 (327)

事实劳动关系如何认定——李某与某健体俱乐部劳动争议案 (328)

集体劳动合同

集体合同规定(2004.1.20) (329)

劳动部等关于逐步实行集体协商和集体合同制度的通知(1996.5.17) (334)

劳动和社会保障部等关于进一步推行平等协商和集体合同制度的通知(2001.11.14) (336)

· 文书范本精选 ·

集体劳动合同 (338)

劳动合同的解除

全民所有制事业单位辞退专业技术人员和管理人员暂行规定(1992.10.16) (342)

国有企业富余职工安置规定(1993.4.20) (344)

企业经济性裁减人员规定(1994.11.14) (345)

劳动部关于逾期终止劳动合同等问题的复函(1994.2.7) (346)

劳动部办公厅关于自动离职与旷工除名如何界定的复函(1994.2.8) (346)

劳动部办公厅关于精神病患者可否解除劳动合同的复函(1994.7.4) (347)

劳动部办公厅对《关于如何确定试用期内不符合录用条件可以解除劳动合同的请示》的复函(1995.1.19) (347)

劳动部办公厅对《关于患有精神病的合同制工人解除劳动合同问题的请示》的复函(1995.1.30) (347)

劳动部办公厅关于通过新闻媒介通知职工回单位并对逾期不归者按自动离职或旷工处理问题的复函(1995.7.31) (347)

劳动部办公厅关于试用期内解除劳动合同处理依据问题的复函(1995.10.10) (348)

劳动部办公厅对《关于如何理解无效劳动合同有关问题的请示》的复函(1995.10.18) (349)

- 劳动部办公厅关于劳动者解除劳动合同有关问题的复函(1995.12.19) (349)
- 劳动部办公厅关于职工因岗位变更与企业发生争议等有关问题的复函(1996.5.30) (350)
- 劳动部办公厅对《关于职工被公安机关“收容教育”企业能否与之解除劳动合同的请示》的复函(1996.9.27) (351)
- 劳动部办公厅关于固定工在转制过程中因劳动合同期限协商不一致未签劳动合同问题的复函(1997.7.11) (351)
- 文书范本精选 ·
- 变更、终止、解除劳动合同通知书
..... (352)
- 案例精选 ·
- 如何认定和处理自动离职——甲与A公司劳动合同解除纠纷案
..... (353)
- 部门负责人意思表示能否代表单位——某技术公司诉刘某劳动合同解除纠纷案 (354)
- 解除合同的经济补偿**
- 违反和解除劳动合同的经济补偿办法(1994.12.3) (355)
- 违反《劳动法》有关劳动合同规定的赔偿办法(1995.5.10) (356)
- 劳动部办公厅对《关于终止或解除劳动合同计发经济补偿金有关问题的请示》的复函(1996.2.15) (357)
- 劳动部办公厅关于用人单位不签订劳动合同员工要求经济补偿问题的复函(1996.9.5) (358)
- 劳动部办公厅对《关于如何理解“同一用人单位连续工作时间”和“本单位工作年限”的请示》的复函(1996.9.16) (358)
- 劳动部办公厅关于终止劳动合同支付经济补偿金有关问题的复函(1996.11.14) (358)
- 劳动部办公厅关于职工因私出境定居而解除劳动合同经济补偿问题的复函(1997.5.7) (359)
- 劳动部办公厅关于对解除劳动合同经济补偿问题的复函(1997.10.10) (359)
- 财政部、国家税务总局关于个人与用人单位解除劳动关系取得的一次性补偿收入征免个人所得税问题的通知(2001.9.10)
..... (360)
- 劳动和社会保障部办公厅关于用人单位违反劳动合同规定有关赔偿问题的复函(2001.11.5)
..... (360)
- 劳动和社会保障部办公厅关于对事实劳动关系解除是否应该支付经济补偿金问题的复函(2001.11.26) (361)
- 劳动和社会保障部办公厅关于《国营企业实行劳动合同制度暂行规定》废止后有关终止劳动合同支付生活补助费问题的复函(2001.12.26) (361)
- 劳动和社会保障部办公厅关于复转军人军龄及有关人员工龄是否作为计算职工经济补偿金年限的答复意见(2002.1.28) (361)
- 劳动和社会保障部办公厅关于破

产企业一次性安置人员再就业 后工龄计算问题的复函(2002. 5.20)	(362)	动和社会保障部、建设部、农业 部、中华全国总工会关于加强 农民工安全生产培训工作的意 见(2006.10.27)	(421)
劳动和社会保障部办公厅关于劳 动合同制职工工龄计算问题的 复函(2002.9.25)	(362)	矿山安全	
4. 劳动 保 护		中华人民共和国矿山安全法 (1992.11.7)	(425)
劳动安全卫生		中华人民共和国矿山安全法实施 条例(1996.10.30)	(429)
中华人民共和国安全生产法 (2002.6.29)	(363)	煤矿安全监察条例(2000.11.7)	(437)
安全生产许可证条例(2004.1.13)	(374)	国务院关于预防煤矿生产安全事 故的特别规定(2005.9.3)	(442)
国务院关于特大安全事故行政责 任追究的规定(2001.4.21)	(376)	矿山安全监察工作规则(1995. 11.6)	(447)
使用有毒物品作业场所劳动保护 条例(2002.5.12)	(380)	尾矿设施安全监督管理办法(试 行)(1995.4.21)	(451)
生产安全事故报告和调查处理条 例(2007.4.9)	(390)	矿山特种作业人员安全操作资格 考核规定(1996.2.6)	(453)
《生产安全事故报告和调查处理 条例》罚款处罚暂行规定 (2007.7.12)	(396)	小型露天采石场安全生产暂行规 定(2004.12.28)	(455)
重大事故隐患管理规定(1995.8.23)	(399)	国有煤矿瓦斯治理规定(2005.1.6)	(457)
企业职工劳动安全卫生教育管理 规定(1995.11.8)	(401)	国有煤矿瓦斯治理安全监察规定 (2005.1.6)	(459)
安全生产违法行为行政处罚办法 (2007.11.30)	(403)	尾矿库安全监督管理规定(2006.4.21)	(461)
安全生产监督罚款管理暂行办法 (2004.11.3)	(413)	锅炉压力及特种设备安全	
安全生产领域违法违纪行为政纪 处分暂行规定(2006.11.22)	(414)	特种设备安全监察条例(2003.3.11)	(464)
安全生产事故隐患排查治理暂行 规定(2007.12.28)	(417)	锅炉压力容器压力管道特种设备 事故处理规定(2001.9.17)	(476)
国家安全生产监督管理总局、国 家煤矿安全监察局、教育部、劳		锅炉压力容器压力管道特种设备 安全监察行政处罚规定(2001. 12.29)	(480)
		压力管道安全管理与监察规定	

- (1996.4.23) (482)
- 建设项目(工程)劳动安全卫生监察规定(1996.10.17) (486)
- 工作场所安全使用化学品规定(1996.12.20) (489)
- 职业病防治与处理**
- 中华人民共和国职业病防治法(2001.10.27) (492)
- 中华人民共和国尘肺病防治条例(1987.12.3) (503)
- 职业病危害项目申报管理办法(2002.3.28) (506)
- 职业健康监护管理办法(2002.3.28) (506)
- 职业病诊断与鉴定管理办法(2002.3.28) (509)
- 职业病危害事故调查处理办法(2002.3.28) (514)
- 职业病目录(2002.4.18) (516)
- 卫生部关于职业病诊断与鉴定有关问题的批复(一)(2002.7.19) (518)
- 卫生部关于职业病诊断与鉴定有关问题的批复(二)(2002.8.12) (519)
- 卫生部关于对异地职业病诊断有关问题的批复(2003.10.17) ... (519)
- 卫生部关于职业病诊断鉴定有关问题的批复(2004.8.2) (519)
- 特殊群体的法律保护**
- 对女职工的保护 ·
- 中华人民共和国妇女权益保障法(节录)(2005.8.28修正) (520)
- 女职工劳动保护规定(1988.7.21) (521)
- 《女职工劳动保护规定》问题解答(1989.1.20) (522)
- 劳动部关于女职工生育待遇若干问题的通知(1988.9.4) (524)
- 女职工禁忌劳动范围的规定(1990.1.18) (524)
- 案例精选 ·
- 企业在女职员产假期间单方变更劳动合同是否有效——女职工甲与A公司劳动争议案 (525)
- 对未成年人的保护 ·
- 中华人民共和国未成年人保护法(节录)(2006.12.29修订) (526)
- 未成年工特殊保护规定(1994.12.9) (527)
- 禁止使用童工规定(2002.10.1) (529)
- 劳动和社会保障部、公安部、国家工商行政管理总局、教育部、卫生部、全国总工会、共青团中央、全国妇联关于贯彻落实《禁止使用童工规定》的通知(2003.4.18) (531)
- 对下岗职工的保护 ·
- 中共中央、国务院关于进一步做好下岗失业人员再就业工作的通知(2002.9.30) (534)
- 劳动和社会保障部、国家经济贸易委员会、财政部、教育部、国家统计局、中华全国总工会关于加强国有企业下岗职工管理和再就业服务中心建设有关问题的通知(1998.8.3) (540)
- 劳动和社会保障部、国家计委、国家经贸委、监察部、财政部、建设部、中国人民银行、国家税务总局、国家工商总局、中央编

办、全国总工会关于贯彻落实中共中央、国务院关于进一步做好下岗失业人员再就业工作的通知若干问题的意见(2002.11.25)	(543)	(节录)(2008.4.24 修订)	(571)
财政部、劳动和社会保障部关于促进下岗失业人员再就业资金管理有关问题的通知(2002.12.3)	(550)	残疾人就业条例(2007.2.25)	(573)
下岗失业人员小额担保贷款管理办法(2002.12.24)	(553)	残疾人就业和社会保障工作“十一五”实施方案(2006.8.7)	(575)
国家税务总局、劳动和社会保障部关于促进下岗失业人员再就业税收政策具体实施意见的通知(2002.12.24)	(555)	· 对农民工的保护 ·	
劳动和社会保障部办公厅关于落实再就业政策考核指标几个具体问题的函(2003.4.14)	(561)	国务院办公厅关于做好农民进城务工就业管理和服务工作的通知(2003.1.5)	(578)
劳动和社会保障部关于加强再就业政策宣传和咨询服务工作的通知(2003.5.19)	(563)	国务院关于解决农民工问题的若干意见(2006.3.27)	(580)
劳动和社会保障部关于开展劳动保障电话咨询服务的通知(2003.5.27)	(565)	农村劳动力跨省流动就业管理暂行规定(1994.11.17)	(588)
下岗失业人员从事微利项目小额担保贷款财政贴息资金管理办法(2003.6.11)	(566)	建设领域农民工工资支付管理暂行办法(2004.9.6)	(592)
国家税务总局、劳动和社会保障部关于加强《再就业优惠证》管理推进再就业税收政策落实的通知(2005.3.24)	(569)	劳动和社会保障部办公厅关于农民工适用劳动法律有关问题的复函(2003.3.20)	(593)
财政部、国家税务总局关于下岗失业人员再就业有关税收政策问题的通知(2006.1.23)	(570)	劳动和社会保障部、建设部、全国总工会关于加强建设等行业农民工劳动合同管理的通知(2005.4.18)	(593)
· 对残疾人的保护 ·		劳动和社会保障部、建设部、公安部、监察部、司法部、工商行政管理总局、中国人民银行、全国总工会、中国银行业监督管理委员会关于进一步解决拖欠农民工工资问题的通知(2005.9.2)	(596)
中华人民共和国残疾人保障法		5. 工 伤 保 险	
		工伤保险条例(2003.4.27)	(600)
		劳动和社会保障部关于实施《工伤保险条例》若干问题的意见(2004.11.1)	(608)
		劳动和社会保障部办公厅关于对《工伤保险条例》有关条款释义的函(2006.9.4)	(609)

- 企业职工患病或非因工负伤医疗期规定(1994.12.1) (609)
- 劳动部关于贯彻《企业职工患病或非因工负伤医疗期规定》的通知(1995.5.23) (610)
- 职工非因工伤残或因病丧失劳动能力程度鉴定标准(试行)(2002.4.5) (611)
- 工伤认定办法(2003.9.23) (614)
- 因工死亡职工供养亲属范围规定(2003.9.23) (616)
- 非法用工单位伤亡人员一次性赔偿办法(2003.9.23) (616)
- 工伤保险经办业务管理规程(试行)(2004.6.17) (617)
- 劳动部办公厅关于在工作时间发病不作工伤处理的复函(1994.6.3) (628)
- 劳动部办公厅关于企业职工因承包在外劳动过程中发生伤亡问题的复函(1994.10.10) (628)
- 劳动部办公厅关于处理工伤争议有关问题的复函(1996.2.13) (629)
- 劳动部办公厅关于司机工伤认定问题的复函(1996.12.30) (630)
- 劳动部办公厅对《关于工伤确认等问题的请示》的复函(1997.6.6) (630)
- 劳动和社会保障部办公厅关于职工在工作中遭受他人蓄意伤害是否认定工伤的复函(2000.1.13) (631)
- 劳动和社会保障部办公厅关于资源枯竭矿山企业有工伤(职业病)史且已办理离退休手续人员能否进行工残等级鉴定问题的复函(2000.11.22) (631)
- 劳动和社会保障部、财政部、卫生部、国家安全生产监督管理局关于工伤保险费率问题的通知(2003.10.29) (632)
- 劳动和社会保障部办公厅关于当事人对工伤认定不服申请行政复议问题的复函(2004.5.18) (633)
- 劳动和社会保障部关于农民工参加工伤保险有关问题的通知(2004.6.21) (634)
- 劳动和社会保障部关于贯彻《安全生产许可证条例》做好企业参加工伤保险有关工作的通知(2005.4.4) (635)
- 劳动保障部、人事部、民政部、财政部关于事业单位、民间非营利组织工作人员工伤有关问题的通知(2005.12.29) (636)
- 劳动和社会保障部关于新旧劳动能力鉴定标准衔接有关问题处理意见的通知(2007.3.6) (636)
- 劳动和社会保障部关于进一步做好中央企业工伤保险工作有关问题的通知(2007.9.7) (637)
- 最高人民法院关于工伤认定法律适用的请示的答复(2001.6.15) (638)
- 案例精选 ·
- 《工伤保险条例》是否适用于雇佣关系
- 朱某与某超市、陈某雇佣关系纠纷案 (638)
- 工伤保险赔偿与民事侵权赔偿的关系
- 李某家属与某劳务公司就李某因工死亡抚恤纠纷案 (638)

第一章 总 则

1.《工伤保险条例》的参保范围是什么?

根据《工伤保险条例》第2条的规定,工伤保险的适用范围包括中国境内各类企业、有雇工的个体工商户以及这些用人单位的全部职工或者雇工。

在这里,各类企业包括国有企业、私营企业,乡镇企业,中外合资、合作企业,外商独资企业等。

有雇工的个体工商户,是指在工商部门登记注册,雇佣劳动者为其从事个体生产经营的个体经济组织。有雇工的个体工商户参加工伤保险的具体步骤和实施办法,由省、自治区、直辖市人民政府规定。

国家机关和依照或者参照国家公务员制度进行人事管理的事业单位、社会团体的工作人员因工作遭受事故伤害或者患职业病的,由所在单位支付费用。具体办法由国务院劳动保障行政部门会同国务院人事行政部门、财政部门规定。

其他事业单位、社会团体以及各类民办非企业单位的工伤保险等办法,由国务院劳动保障行政部门会同国务院人事行政部门、民政部门、财政部门等部门参照本条例另行规定,报国务院批准后施行。

实务操作

工伤保险有四个基本特点:一是强制性,它是指由国家立法强制执行的,在立法规定一定范围内的用人单位和职工必须参加。二是非营利性,工伤保险是国家对劳

动者履行的社会责任,并非以营利为目的,也是劳动者应该享受的基本权利。三是保障性,是指劳动者在发生工伤事故后,对劳动者或其遗属支付的工伤待遇要保障其基本生活。四是互助互济性,是指通过向各用人单位强制征收保险费,建立工伤保险基金,在统筹地区范围之内,行业之间、单位之间实行再分配,相互调剂使用。

注意事项

工伤保险费根据以支定收、收支平衡的原则,确定费率。工伤保险实行行业差别费率和企业浮动费率。即国家根据不同行业的工伤风险程度确定行业的差别费率,并根据工伤保险费使用、工伤发生率等情况在每个行业内确定若干费率档次。行业差别费率及行业内费率档次由国务院劳动保障行政部门会同国务院财政部门、卫生行政部门、安全生产监督管理部门制定,报国务院批准后公布施行。

2.《工伤保险条例》中所称职工、工资总额、本人工资的定义各为何?

根据《工伤保险条例》第2条和第61条的规定,《工伤保险条例》所称职工,是指与用人单位存在劳动关系(包括事实劳动关系)的各种用工形式、各种用工期限的劳动者。

本条例所称工资总额,是指用人单位直接支付给本单位全部职工的劳动报酬总额。

本条例所称本人工资,是指工伤职工

因工作遭受事故伤害或者患职业病前12个月平均月缴费工资。本人工资高于统筹地区职工平均工资300%的,按照统筹地区职工平均工资的300%计算;本人工资低于统筹地区职工平均工资60%的,按照统筹地区职工平均工资的60%计算。

实务操作

《工伤保险条例》所称职工,是指各类企业全部职工和有雇工的个体工商户的全部雇工,包括与用人单位存在劳动关系(包括事实劳动关系)的各类用工形式、各种用工期限的劳动者。作这样的规定,其目的是强化对所有与用人单位形成劳动关系的劳动者的保护,特别是农民工、临时性用工等群体的保护,体现社会保险的普遍性和公平性。

注意事项

工伤认定的对象一般包括具备下列条件的职工,一是存在受到伤害或者患职业病的事实;二是与用人单位存在劳动关系,包括事实劳动关系;三是要有相关的医疗诊断证明或职业病诊断证明。

3. 国家机关应否参加工伤保险?

国家机关和依照或者参照国家公务员制度进行人事管理的事业单位、社会团体的工作人员因工作遭受事故伤害或者患职业病的,由所在单位支付费用。具体办法由国务院劳动保障行政部门会同国务院人事行政部门、财政部门规定。

依照或者参照国家公务员制度进行人事管理的事业单位、社会团体的工作人员因工作遭受事故伤害或者患职业病的,由所在单位支付费用。具体办法由国务院劳动保障行政部门会同国务院人事行政部门、财政部门规定。

其他事业单位、社会团体以及各类民

办非企业单位的工伤保险等办法,由国务院劳动保障行政部门会同国务院人事行政部门、民政部门、财政部门等部门参照本条例另行规定,报国务院批准后施行。

实务操作

但目前随着社会发展和实际问题的出现,各地的一些实践开始把机关、事业单位中人员因工受伤认定比照《工伤保险条例》来操作,如北京市出台的政策,《北京市劳动和社会保障局关于北京市机关、事业单位工作人员工伤认定的通知》就规定,在北京市机关、事业单位、社会团体、民办非企业单位工作的人员发生工伤,在国家尚未出台新的政策之前,其工伤认定暂时按照《工伤保险条例》的规定执行。自本通知下发之日起,各区县劳动保障行政部门按照《工伤保险条例》和《北京市实施〈工伤保险条例〉办法》的规定受理工伤认定申请。

注意事项

根据劳动和社会保障部《关于实施〈工伤保险条例〉若干问题的意见》(劳社部函[2004]256号),职工在两个或两个以上用人单位同时就业的,各用人单位应当分别为职工缴纳工伤保险费。职工发生工伤,由职工受到伤害时其工作的单位依法承担工伤保险责任。

4. 个体工商户是否需要为职工参加工伤保险?

根据《工伤保险条例》第2条规定,我国境内的各类企业、有雇工的个体工商户应当依照本条例规定参加工伤保险,为本单位全部职工或者雇工缴纳工伤保险费。

我国境内的各类企业的职工和个体工商户的雇工,均有依照本条例的规定享受工伤保险待遇的权利。

有雇工的个体工商户参加工伤保险的

具体步骤和实施办法,由省、自治区、直辖市人民政府规定。

以福建省为例,在《福建省实施〈工伤保险条例〉办法》的第26条当中规定,有雇工的个体工商户从2005年1月1日起参加工伤保险。

根据上述规定,个体工商户有依照《工伤保险条例》的规定享受工伤保险待遇的权利(不论各省、自治区、直辖市规定个体工商户何时参加工伤保险)。福建省内个体工商户自2005年1月1日起应当参加工伤保险,为雇工缴纳工伤保险费。

实务操作

贾某是经工商机关批准的个体工商户,和妻子、儿子一起经营一家百货商店,并雇用了几个职工。工作过程中,未给职工参加工伤保险,现在职工请求法院判决贾某为他们上缴工伤保险费。

法院经审理认为,贾某应该给雇用的职工上工伤保险。

注意事项

贾某所开的商店是以自己、家人、亲戚、朋友和雇工进行劳动的个体工商户,所以贾某应给雇工上工伤保险,而对贾某自己、家人、亲戚、朋友可以不参加工伤保险。

个体工商户是自然人以本人或者家庭的财产及劳动力来从事工商业生产经营活动的一种组织形式。

根据我国《工伤保险条例》的有关规定,个体工商户应该给雇工上工伤保险,而对自己或家庭成员进行劳动的个体工商户并未强制要求参加工伤保险。

5. 认定工伤要符合哪些条件?

首先,确定构成工伤事故要符合以下几个条件:

(1)劳动者与用人单位之间存在劳动

关系

用人单位和职工之间存在劳动关系,是构成工伤事故责任的必要条件,只有是存在劳动关系的劳动者;才能构成工伤事故的可能,否则就可能是普通的人身损害事故,因为用人单位是基于劳动关系对劳动者承担劳动保护义务,从而需对其工伤事故负责。

(2)劳动者因工伤造成人身损害

工伤事故的损害事实,是职工人身遭受损害的客观事实,并要求该损害事实是在履行工作职责中发生的,即属于工伤范畴,且该工伤与损害结果之间存在因果关系。对于这一条件,关键在于认定什么是工伤,即损害事实是否是在履行工作职责中发生的。

(3)事故不是由于劳动者自身故意所引起

出现以下几种情况时,则不能认定为工伤或者视同工伤:

- ①因犯罪或者违反治安管理伤亡的;
- ②醉酒导致伤亡的;
- ③自残或者自杀的。

工伤认定必须具备三个条件:工作时间、工作场所、因工作原因受到伤害,三个条件缺一不可,但如果出现了以上三种规定,就不能认定为工伤。

实务操作

5月27日,刚年满17周岁的王某和另外两个朋友到某火锅店,准备到这里打工。经与老板李某商量,双方达成口头协议:老板包吃包住,并支付王某月工资1000元。当天,王某便正式在该火锅店上班。由于该火锅店生意很好,王某和其同事每天都忙到凌晨,而火锅店内油烟很大,每天下班都必须洗澡。5月30日凌晨1时许,等火