



如何解决 劳动争议

范书领 · 编著

NEW!
升级版

- 劳动争议包括哪些类型
- 劳动合同有几种
- 劳动争议的处理机构
- 劳动争议当事人应承担哪些法律责任
- 什么是劳动保障监察
- 解决劳动争议必须先协商和调解吗
- 如何进行劳动争议仲裁
- 怎样搜集和使用证据
- 提起劳动争议诉讼必须先经过劳动仲裁吗
- 法院如何审理劳动争议案件
- 解决劳动争议程序图表



如何解决 劳动争议

范书领·编著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

如何解决劳动争议 / 范书领编著. —2 版. —北京: 法律出版社, 2009. 7

(新版法律帮帮)

ISBN 978 - 7 - 5036 - 9628 - 2

I. 如… II. 范… III. 劳动争议—处理—中国 IV. D922.591

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 085890 号

©法律出版社·中国

责任编辑/邹 隐

特邀编辑/上官畅

装帧设计/乔智炜

出版/法律出版社

总发行/中国法律图书有限公司

印刷/永恒印刷有限公司

编辑统筹/市场研发部

经销/新华书店

责任印制/吕亚莉

开本/850 × 1168 毫米 1/32

版本/2009 年 7 月第 2 版

印张/6.75 字数/148 千

印次/2009 年 7 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 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636 北京分公司/010-62534456 深圳公司/0755-83072995

书号: ISBN 978 - 7 - 5036 - 9628 - 2

定价: 14.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

人生旅途，法伴您行

“帮帮”在手，能走捷径

人生旅途上，小到衣食住行，大到经商办企业，法律其实和每个人的生活息息相关，平静有序的生活背后，少不了法律的规范和救济。然而，人们往往只有在生活中遇到麻烦、遇到困惑，比如：人身伤害、财产损失、家庭变故、劳动纠纷、创业障碍……这时，人们才会发现——原来法律离自己如此之近。在这些困难面前，等和靠绝非良药，只有及时拿起法律的武器，主动捍卫自己的合法权益，才可能获得法律的帮助，为生活排忧解难。

在法律的世界里——世界上最遥远的距离不是生和死，而是有人受到了伤害却不知道这个利益是受法律保护的；不是不知道这个利益受法律保护，而是不知道靠什么法律来保护；不是不知道靠什么法律来保护，而是不知道如何运用这些法律来保护！

人们对法律的陌生，使得人们在寻求法律帮助的道路上举步维艰！怎样才能突破障碍？有没有捷径可循？为此，我们选取了一批生活中常见的法律问题，邀请既有法律知识，又有实际经验的法律工作者为作者，从当事人的角度出发，精心编写了“法律帮帮”丛书。

本丛书具有如下特点：

1. 按问题门类分册，使读者能够根据自己的具体问题“对号入座”，按照“面对问题——解决问题”的模式展开，保证其实用性。

2. 并非高高在上地空谈理论，也不做对现实不足的空头批判和理想状态的个人设想，而是贴近实际，选取读者最需要的“是什么”、“用什么”、“怎么办”……

3. 以最新颁布的法律法规作为解决问题的工具，力求全面收录相关法律依据信息；选取有时代特色、有代表性的案例供读者参考。

4. 不但讲解法律实体知识,也非常重视处理问题的程序途径和方法技巧;使用流程图、公式、表格等形式方便阅读。

“法律帮帮”力争真正成为读者解决问题、排除困难、办理事务的好帮手。

我们的宣言是:

学法律,用法律;

讲操作,讲依据;

更通俗,更实际;

有图表,有案例;

重程序,重证据;

帮帮为您护权利!

前言：劳动者，你受委屈了吗？

朋友，从你走入社会、开始工作的那一天起，你就承担起了对自己的责任、对家庭的责任、对社会的责任！

工作对于人生的意义，就像一席华美的盛宴中，那一道充满期待的主菜，然而这道菜的味道究竟如何，个人的感受却不尽相同。每一个人，都在努力寻找着最适合自己口味的那道菜，而每一道菜，也都在尽情守候着最能品味出自身甘美的那个人。于是，在这场几乎人人都必须参与的职业寻找与守候中，作为市场经济的主体，单位在不断地调整用人的战略以适应市场的需要；作为劳动者，人们在不断地变换角度来寻求自身价值的实现与提升。

然而，在职业多元化、自主择业的大潮中，随着工业化进程的加快，劳动力过剩的现象也日益凸显了出来，从而导致了单位对劳动者拥有了绝对强势的决定权，面对自己的切身利益，劳动者渐渐失去了讨价还价的能力。因为你不干，还有那么多人在等着端这个饭碗呢！于是，屡屡出现了单位拖欠职工工资、单位随意解除劳动合同而拒不支付经济补偿金、单位变相逼迫职工辞职……诸多侵犯劳动者权益的事情。尤其是全球性经济危机的蔓延，导致许多知名企业或停产或裁员，使劳资关系更显脆弱。

劳动者在就业竞争的压力下忍耐着，等到权利受到严重侵害时，想讨个说法儿却又举目茫然，不知该到哪儿去说理——或者找错了部门，错过了时机；或者采取一些过激的手段，比如毁坏设备、围攻政府、暴力追索工资，等等。显然，这些做法都是错误的甚至违法的，不但不利于解决矛盾，还会使矛盾更加激化。

劳动者，你受委屈了吗？

其实，依法维权的道路并不遥远，它就在你的身边，本书就是要告诉你，遇到劳动争议时

——去找谁？

——怎么办？

特别说明

为叙述方便,如没有特别指出,则本书中的下列用语专门指代:

《劳动法》专指《中华人民共和国劳动法》(1995年1月1日起施行)

《劳动法意见》专指 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年8月4日劳动部发布)

《企业劳动争议处理条例》专指《中华人民共和国企业劳动争议处理条例》(1993年8月1日起施行)

《企业劳动争议处理条例解释》专指《〈中华人民共和国企业劳动争议处理条例〉若干问题的解释》(1993年9月23日劳动部发布)

《劳动仲裁办案规则》专指《劳动争议仲裁委员会办案规则》(1993年10月18日实施,已于2009年1月1日起废止)

《劳动人事仲裁办案规则》专指《劳动人事争议仲裁办案规则》(2009年1月1日起施行)

《司法解释一》专指《最高人民法院关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释》(2001年4月30日起施行)

《司法解释二》专指《最高人民法院关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释(二)》(2006年10月1日起施行)

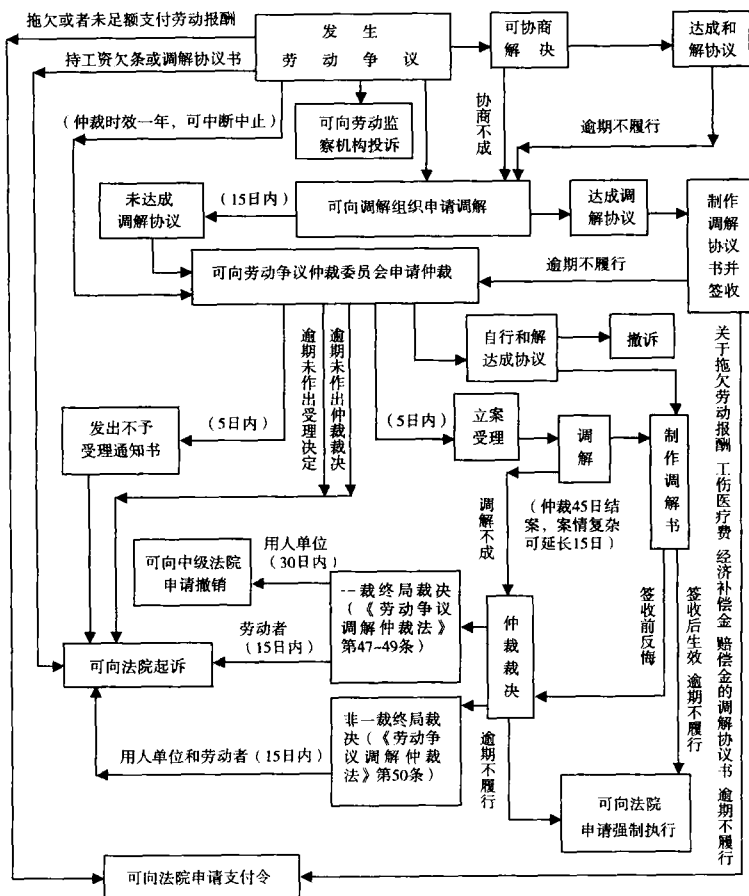
《证据规定》专指《最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定》(2002年4月1日起施行)

《劳动合同法》专指《中华人民共和国劳动合同法》(2008年1月1日起施行)

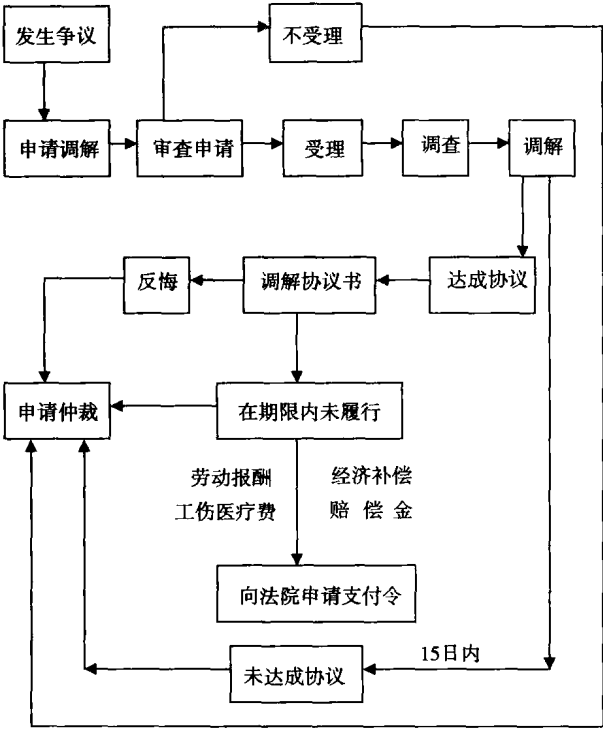
《劳动合同法条例》专指《中华人民共和国劳动合同法实施条例》(2008年9月18日起施行)

《劳动争议调解仲裁法》专指《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》(2008年5月1日起施行)

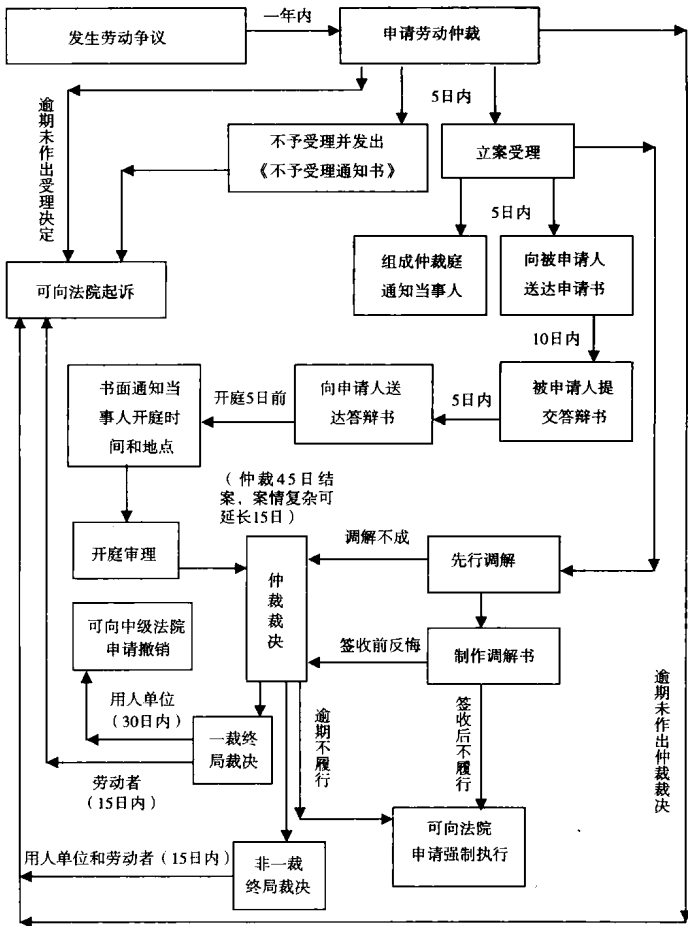
解决劳动争议程序图表



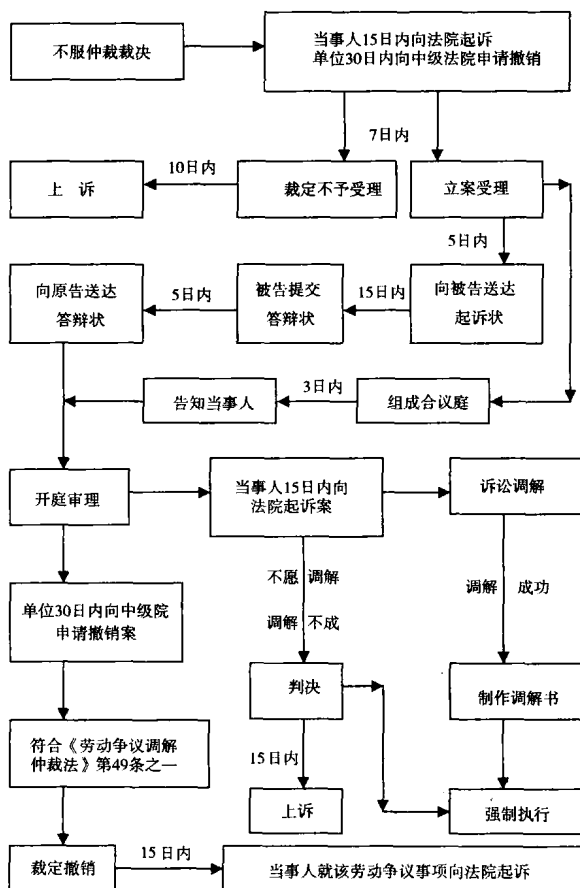
劳动争议调解程序流程图



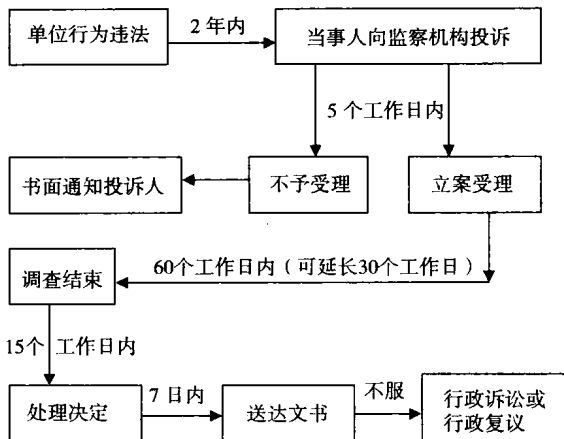
劳动争议仲裁程序流程图



劳动争议诉讼一审程序流程图



劳动监察机构处理投诉流程图



目录

1 什么是劳动争议？

1. 劳动争议有什么特点？	1
2. 什么是劳动关系？	2
3. 劳动关系从何时起建立？	2
4. 如何认定事实劳动关系？	4
5. 劳动关系与劳务关系有什么区别？	5
6. 用人单位有几种？	6
7. 劳动者包括哪些人？	8
8. 劳动合同有几种？	9
8.1 什么是固定期限劳动合同？	10
8.2 什么是无固定期限劳动合同？	10
8.3 什么是以完成一定工作任务为期限的劳动合同？	12
9. 劳动争议包括哪些类型？	13
9.1 什么是因确认劳动关系发生的争议？	14
9.2 劳动合同从订立到终止都适用《劳动争议调解仲裁法》吗？	15
9.3 因经济补偿金、赔偿金等发生的争议是劳动争议吗？	16
10. 这些争议是劳动争议吗？	21
10.1 教师与学校之间的纠纷是劳动争议吗？	22
10.2 童工与雇主之间的纠纷是劳动争议吗？	23
10.3 退休职工与聘用单位的纠纷是劳动争议吗？	23
10.4 兼职劳动者与兼职单位的纠纷是劳动争议吗？	25
11. 劳动争议与一般民事争议有什么不同？	26

2 发生了劳动争议应该怎么解决？

1. 解决劳动争议有哪些途径？ 28
 - 1.1 什么是劳动争议处理程序？ 28
 - 1.2 什么是劳动保障监察程序？ 29
2. 解决劳动争议必须先进行协商和调解吗？ 31
3. 提起劳动争议诉讼必须先经过劳动仲裁吗？ 32
4. 哪些部门是劳动争议的处理机构？ 35
5. 哪些情况可以向劳动监察机构投诉？ 36
6. 是选择仲裁，还是选择监察？ 38
7. 劳动监察机构怎样处理投诉？ 41
8. 劳动争议当事人应承担哪些法律责任？ 44

3 如何通过调解解决劳动争议？

1. 调解组织的调解原则是什么？ 48
2. 以什么形式提出调解申请？ 48
3. 调解程序有哪些规定？ 48
 - 3.1 调解委员会应在几日内决定是否受理？ 49
 - 3.2 调解委员会怎样主持调解？ 49
4. 调解协议书的效力如何？ 49
5. 调解过程中发生哪些情况可以申请劳动仲裁？ 50

4 如何进行劳动争议仲裁？

1. 劳动争议仲裁与普通仲裁有什么区别？ 51
2. 申请劳动争议仲裁须满足什么条件？ 51
3. 仲裁委员会受理哪些劳动争议？ 52
 - 3.1 与工伤有关的争议仲裁委员会是否受理？ 52
 - 3.2 直接进入诉讼的案件，当事人又申请仲裁的，仲裁委员会是否受理？ 54
4. 仲裁委员会的组成及职责是怎样的？ 54

5. 应向哪个仲裁委员会申请仲裁?	55
6. 谁是劳动争议仲裁参加人?	57
6.1 劳动争议仲裁当事人指哪些人?	57
6.2 单位变更或终止后,劳动者应该以谁作为被上诉人?	57
6.3 劳务派遣过程中发生劳动争议应如何确定当事人?	59
6.4 用人单位不具有经营主体资格,应该告谁?	60
6.5 单位承包经营期间,如何确定当事人?	61
6.6 什么是劳动争议仲裁的第三人?	62
6.7 什么是劳动争议仲裁的代理人?	63
6.8 怎样选择代理人?	65
7. 劳动仲裁必须公开审理吗?	68
8. 劳动争议仲裁的申诉时效是多长?	68
8.1 申诉时效可以中断吗?	69
8.2 申诉时效可以中止吗?	70
8.3 哪种劳动争议不受申诉时效的限制?	72
9. 劳动争议仲裁程序包括几个阶段?	73
10. 申请劳动争议仲裁需要提交哪些材料?	74
11. 仲裁庭几日内决定是否受理案件?	75
12. 仲裁开庭前各方应做好哪些准备工作?	76
13. 当事人可以申请延期开庭吗?	77
14. 哪些情况下仲裁员应当回避?	78
15. 当事人不参加庭审会产生什么法律后果?	79
16. 鉴定程序中需要注意哪些环节?	81
17. 当事人在庭审中有哪些权利?	82
18. 开庭笔录是否可以补正?	83
19. 申请人可以变更仲裁请求或提出反请求吗?	84
20. 集体争议如何处理?	85
21. 仲裁过程中当事人可以自行和解吗?	86
22. 劳动争议仲裁一定要先行调解吗?	87
23. 调解书的法律效力如何?	88

24. 仲裁庭审理劳动争议案件需要多长时间?	89
25. 什么是先行裁决和先予执行?	90
26. 裁决书的内容和形式有哪些规定?	92
27. 什么是一裁终局?	93
27.1 哪些案件适用一裁终局?	93
27.2 劳动者对一裁终局的裁决不服怎么办?	94
27.3 用人单位如何应对一裁终局?	95
28. 当事人对非一裁终局案件不服怎么办?	97
29. 当事人不履行生效的调解书和裁决书怎么办?	98
30. 劳动争议仲裁委员会收取仲裁费吗?	99

5 法院如何审理劳动争议案件?

1. 什么是劳动争议诉讼?	100
2. 诉讼程序包括哪些主要步骤?	100
2.1 一审程序包括哪些步骤?	101
2.2 二审程序有什么特点?	101
2.3 再审程序如何启动?	102
3. 当事人提起劳动争议诉讼需要具备哪些条件?	103
4. 谁是劳动争议诉讼参加人?	104
4.1 仲裁双方当事人均起诉的,谁是被告?	104
4.2 可以将仲裁委员会作为被告吗?	105
4.3 单位招用尚未解除劳动合同的劳动者,诉讼参加人的地位如何确定?	106
4.4 劳动者与起字号的个体工商户发生争议,如何确定当事人?	107
5. 法院受理哪些劳动争议?	107
5.1 仲裁委员会以争议事项不属于劳动争议为由不予受理,当事人不服起诉的,法院是否受理?	108
5.2 仲裁委员会以仲裁申请超过时效为由不予受理,当事人不服起诉的,法院如何处理?	108

5.3 仲裁委员会以申请仲裁的主体不具有资格为由不予受理的,当事人不服起诉,法院是否受理?	109
5.4 仲裁委员会纠正原裁决的错误重新作出裁决,当事人不服起诉的,法院是否受理?	110
5.5 仲裁委员会仲裁的事项不属于人民法院受理的案件范围,当事人不服起诉的,法院是否受理?	110
5.6 法院可否直接受理未经仲裁的劳动争议案件?	111
5.7 如何向法院申请支付令?	112
6. 当事人应在什么时限内、向哪个法院起诉?	115
7. 怎样写起诉状?	115
8. 诉讼程序中哪些人应当回避?	118
9. 法院审理劳动争议案件的法律依据是什么?	118
9.1 调解委员会的调解协议可否作为法院的审理依据?	118
9.2 单位内部的规章制度可否作为法院的审理依据?	119
10. 起诉后增加诉讼请求的,法院如何处理?	122
11. 劳动者申请财产保全需提供担保吗?	122
12. 法院对单位的错误决定可以判决撤销吗?	123
13. 法院的审理期限是多长?	124
14. 只对仲裁裁决部分事项不服而起诉的,裁决是否发生法律效力?	124
15. 只有部分劳动者对仲裁裁决不服起诉的,裁决是否发生法律效力?	127
16. 法院裁定准予撤诉或驳回起诉后,仲裁裁决何时生效?	127

6 劳动争议处理过程中有哪些证据规定?

1. 如何正确认识证据?	129
1.1 什么是证据?证据有哪些性质?	129
1.2 证据有哪些种类?	130
1.3 劳动争议案件中经常会用到哪些证据?	131
1.4 录音资料能作为证据使用吗?	131