

- 劳动劳务一字之差,是非怎了断?
- 厂规国法孰大孰小?如何讨公道?
- 职工受伤,是否工伤?个中有说法。
- 职工跳槽,企业缘何迁罪家属?
- 养老保险谁保险?

● 汪芳泉等
编著

打赢

劳动争议官司

DAYING LAODONG ZHENGYI GUANSI

安徽人民出版社

汪芳泉等 编著

打赢 劳动争议官司

责任编辑:杜宇民

装帧设计:孟献辉

图书在版编目(CIP)数据

打赢劳动争议官司/汪芳泉编著. - 合肥:安徽人民出版社,1999.10
(公民法律适用手册)

ISBN 7-212-01739-6

I. 打… II. 汪… III. 劳动法-基本知识-中国 IV. D922.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(1999)第 39735 号

打 赢 劳 动 争 议 官 司

汪芳泉等编著

出版发行:安徽人民出版社

地址:合肥市金寨路 381 号九州大厦 230063

经销:新华书店

印刷:合肥永青印刷厂

开本:787×1092 1/32 印张:10 字数:210 千

版次:1999 年 10 月第 1 版 1999 年 10 月第 1 次印刷

标准书号:ISBN 7-212-01739-6/D·304

定价:15.00 元

印数:00001-08000

本版图书凡印刷、装订错误可及时向承印厂调换

序 言

随着我国市场经济的逐步发展,多种所有制的经济格局已基本形成,由此而产生的劳动关系更加多元化、复杂化。鉴于我国目前的体制、经济基础及劳动力供大于求的原因,在多元复杂的劳动关系中,劳动者处于被动的弱者地位,而用人单位则处在主动的优势地位。尽管《劳动法》及相关法律法规已颁布多年,但各地执行劳动法的力度和广度还不平衡,广大职工群众的合法权益被侵犯的现象仍十分突出,尤其是职工的劳动权、休息休假权、劳动报酬权、工伤待遇权、劳保福利权、社会保险权、职业技能培训权及女职工和未成年工的特殊保护权等方面的侵权问题更为严重,由此而导致的劳动争议案件近几年明显地呈递增趋势。

为进一步宣传、贯彻劳动法律法规及相关政策知识,具体指导如何正确运用法律法规和政策处理好劳动争议纠纷,切实维护好劳动者自身的合法权益,促

2 打赢劳动争议官司

进劳动关系的稳定协调,保障职工权益不被非法侵害以及维护社会的稳定发展,汪芳泉等几位同志共同编写了《打赢劳动争议官司》一书,这本集劳动法律政策知识和劳动争议处理专业知识于一体的小册子,主要包括:打劳动争议官司的程序和技巧;劳动者的劳动基本标准和基本权益;典型劳动争议案例解析;以及处理劳动争议所适用的最新法律、法规和政策等。此书涉及劳动法律法规及劳动政策方面的知识面广、操作性和针对性强,供广大劳动者、工会干部、用人单位、法律工作者及劳动争议处理工作者学习和参考。

此书的出版,无疑是我国劳动法制建设大潮中一朵小小浪花,也算是法律工作者以自己辛勤的劳动为《中华人民共和国劳动法》颁布五周年献上一份薄礼!

高前清

1999年6月2日

目 录

序 言.....	(1)
----------	-----

一 劳动争议受理范围	(1)
------------------	-----

1. 什么是劳动争议？劳动争议有哪些特征？	(1)
2. 劳动争议如何分类？	(2)
3. 劳动争议与民事纠纷、经济纠纷的主要区别是什么？	(2)
4. 我国劳动争议处理程序是什么？	(4)
5. 劳动争议处理的法律依据有哪些？	(4)
6. 劳动法律规范之间发生冲突，应如何适用？	(7)
7. 哪些当事人之间发生的劳动争议，劳动争议仲裁委员会应 予受理？	(8)
8. 工勤人员的管理是否适用劳动法的规定？	(9)

2 打赢劳动争议官司

9. 实行企业化管理的事业组织与职工发生劳动争议如何处理? (10)
10. 国家机关、事业单位、社会团体中“以工代干”的职工与单位发生争议,劳动争议仲裁委员会应否受理? (11)
11. 商业银行与职工之间发生的争议,劳动争议仲裁委员会应否受理? (11)
12. 劳动争议的受案范围包括哪些? (11)
13. 职工因违反计划生育政策被企业开除或辞退发生争议,劳动争议仲裁委员会应否受理? (13)
14. 职工因擅自离职按自动离职处理而发生的争议,劳动争议仲裁委员会应否受理? (14)
15. 退休职工因追索退休金、医疗费发生争议,劳动争议仲裁委员会应否受理? (15)
16. 企业富余人员、待岗职工因停发、减发生活费发生的争议,劳动争议仲裁委员会应否受理? (16)
17. 职工因履行内部承包责任合同发生争议,劳动争议仲裁委员会应否受理? (16)
18. 职工与用人单位未签订劳动合同,但形成事实劳动关系,他们之间发生的劳动争议,劳动争议仲裁委员会应否受理? (17)
19. 因企业职工流动、从事第二职业所发生的争议,劳动争议仲裁委员会应否受理? (19)
20. 因职工停薪留职发生的争议,劳动争议仲裁委员会应否受理? (20)
21. 离退休人员在单位组织外出疗养途中发生意外伤害亡而引起争议,劳动争议仲裁委员会应否受理? (20)

22. 企业与职工因住房出售发生的争议,劳动争议仲裁委员会
 应否受理? (21)
23. 因职工“内退”发生的争议,劳动争议仲裁委员会应否受
 理? (21)
24. 因企业要求职工“限期调离”而发生的争议,劳动争议仲裁
 委员会应否受理? (22)
25. 企业在改制中因要求职工入股引起的争议,劳动争议仲裁
 委员会应否受理? (23)
26. 因企业安排职工下岗发生的争议,劳动争议仲裁委员会应
 否受理? (24)
27. 企业因职工擅自离职而对其家属采取惩罚性措施,由此引
 发的争议,仲裁委员会应否受理? (25)
28. 因职工要求调出或辞职,企业收取培训费发生的争议,劳
 动争议仲裁委员会应否受理? (26)
29. 因企业买断职工工龄发生的争议,劳动争议仲裁委员会应
 否受理? (26)
30. 因用人单位不移交职工档案而发生争议,劳动争议仲裁委
 员会应否受理? (27)
31. 正在学校学习的学生勤工助学,与用人单位之间因工资问
 题发生争议,仲裁委员会应否受理? (28)
32. 劳动者与用人单位因工伤保险发生争议,劳动争议仲裁委
 员会应否受理? (29)
33. 因企业招工考核时发生伤亡事故引起争议,劳动争议仲裁
 委员会应否受理? (30)
34. 未经仲裁程序而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,仲裁委员会应

4 打赢劳动争议官司

- 否受理? (30)
35. 职工对用人单位的开除、除名、辞退不服,向用人单位或上级主管机关提出申请,因此超过了申请仲裁时效,仲裁委员会应否受理? (31)
36. 已撤诉的劳动争议案件,当事人以同一仲裁请求再次申请仲裁的,劳动争议仲裁委员会应否受理? (31)
37. 用人单位以同一事实和理由对职工再行处理而发生争议,劳动争议仲裁委员会应否受理? (32)
38. 已经生效的仲裁裁决被人民法院裁定不予执行的,当事人以同一事实与理由再次向仲裁委员会申请仲裁,仲裁委员会应否受理? (33)
39. 企业与其管理人员和专业技术人员之间因履行聘任合同或聘用合同发生争议,当事人向人事争议仲裁委员会申请仲裁,而后又向劳动争议仲裁委员会申请仲裁的,劳动争议仲裁委员会应否受理? (33)

二 企业劳动争议调解及劳动争议仲裁与诉讼

- (36)
40. 什么是企业劳动争议调解? 企业劳动争议调解是不是劳动争议处理的必经程序? (36)
41. 企业劳动争议调解与劳动争议仲裁和诉讼的主要区别是什么? (36)
42. 在企业劳动争议调解过程中,当事人有哪些权利和义务? (39)
43. 企业劳动争议调解委员会调解劳动争议案件要经过哪些程序? (40)

44. 什么是劳动争议仲裁? 劳动争议仲裁的特征是什么?
..... (42)
45. 劳动争议仲裁是否受《仲裁法》的调整,它与经济仲裁有什么
区别? (44)
46. 如何确定劳动争议仲裁的管辖? (45)
47. 选择仲裁方式解决劳动争议有哪些好处? (48)
48. 当事人如何向劳动争议仲裁委员会申请仲裁? (49)
49. 劳动争议仲裁委员会仲裁要经过哪些主要程序?
..... (51)
50. 什么是劳动争议仲裁第三人? (53)
51. 如何把握劳动争议仲裁的申诉时效? (53)
52. 职工合法权益连续遭受侵害,其仲裁申诉时效应如何把
握? (57)
53. 职工被开除、除名、辞退或终止、解除劳动合同后,企业不
给通知书或证明书,仲裁申诉时效应如何计算? ... (58)
54. 仲裁委员会在规定的时间内无法结案,是否可以中止审
理? (58)
55. 劳动争议仲裁程序能否适用部分裁决? 用人单位不服部
分裁决的,能否向人民法院起诉? (59)
56. 仲裁委员会发现已发生法律效力裁决书确有错误,是否
可以重新处理? (61)
57. 当事人对仲裁委员会按监督程序予以纠正后的裁决不服,
可否向人民法院起诉? (61)
58. 能否终止已生效的仲裁调解书的法律效力? (62)
59. 劳动争议仲裁机构处理国家机关、事业组织与其工勤人员
发生的劳动争议时,应适用劳动法律法规,还是人事法律

6 打赢劳动争议官司

- 法规? (62)
60. 劳动者被错误限制人身自由或被错判宣告无罪后,能否申请仲裁,要求恢复劳动关系,补发工资? (64)
61. 因破产、被工商部门吊销营业执照或自行解散的企业与职工发生劳动争议,如何确认被告人? (65)
62. 对拒收仲裁文书或下落不明的当事人如何送达仲裁文书? (66)
63. 什么是劳动争议诉讼? 提起劳动争议诉讼应具备哪些条件? (68)
64. 当事人提起劳动争议诉讼,应向哪一个人民法院起诉? (70)
65. 劳动争议当事人对仲裁裁决不服或者对劳动争议仲裁委员会逾期不作出仲裁裁决或者作出不予受理的决定不服,可否向人民法院提起行政诉讼? (71)
66. 人民法院能否对用人单位的行政决定作变更判决? (72)
67. 劳动争议诉讼当事人在什么情况下可以申请财产保全? (73)
68. 劳动争议案件当事人可否申请先予执行? (74)
69. 劳动争议一方当事人拒绝履行生效的法律文书,另一方当事人如何申请强制执行? (75)
70. 人民法院对劳动争议仲裁委员会作出的裁决书不予执行的情形有哪些? 仲裁裁决书被人民法院裁定不予执行的,当事人可否再次申请仲裁? (76)

三 劳动合同争议 (78)

71.《中华人民共和国劳动法》的适用范围有哪些? (78)

72.什么是劳动合同? 劳动合同采用口头形式行吗?
..... (78)

73.劳务合同和劳动合同是一回事吗? 应分别适用何法律?
..... (79)

74.什么样的人可与用人单位签订劳动合同? (80)

75.劳动合同的期限有几类? 什么样的人可以签订无固定期限的劳动合同? 无固定期限的劳动合同可否随时解除?
..... (81)

76.用人单位故意拖延不签订劳动合同怎么办? 若给劳动者造成损失如何赔偿? (82)

77.签订劳动合同应具备哪些条款? 还可约定哪些条款?
..... (84)

78.用人单位可否与农民工签订无固定期限的劳动合同?
..... (84)

79.职工在与原单位保持劳动关系的情况下又与另一单位签订劳动合同合法吗? (86)

80.什么样的劳动合同是无效劳动合同? (86)

81.劳动合同的解除和劳动合同的终止是一回事吗?
..... (88)

82.什么情况下用人单位可以单方面随时解除劳动合同? 什么样的岗位工种可以约定试用期,试用期为多长期限?
..... (89)

8 打赢劳动争议官司

83. 劳动者可否单方面解除劳动合同? (90)
84. 什么是连带赔偿责任? 用人单位连带赔偿的份额是多少?
..... (92)
85. 在私营企业做工和跟个体工商户帮工学徒,也要签订劳动合同吗? (93)
86. 劳动合同和岗位聘用合同是一回事吗? (94)
87. 因劳动合同生效日期发生纠纷,该以什么日期为标准?
..... (96)
88. 什么样的合同,劳动行政部门的仲裁机构可予鉴证?
..... (96)
89. 劳动合同是否一定要经过鉴证才有效? (97)
90. 劳动合同期满终止后,可以续订劳动合同吗? (98)
91. 试用期满后用人单位以劳动者不符合录用条件为由解除劳动合同违法吗? (98)
92. 学徒的学徒期和试用期是一回事吗? 大中专、技校毕业生的见习期和试用期是一回事吗? (99)
93. 企业招收职工能要求职工交纳集资款或风险抵押金吗?
..... (100)
94. 企业在什么情况下可以行使经济性裁减人员的权利? 经济性裁员需按什么程序进行? 被裁减人员享有哪些合法权利? (102)
95. 劳动者因工负伤,用人单位可否解除其劳动合同?
..... (104)
96. 女职工在孕期被依法追究刑事责任的,用人单位可否解除其劳动合同? (105)
97. 用人单位可否单方面解除患有精神病的合同制工人的劳

- 劳动合同? (106)
98. 企业职工被公安机关收容教育, 企业可否解除其劳动合同? (107)
99. 在什么情形下, 可以解除农民工的劳动合同? (107)
100. 经济补偿金和生活补助费是否一回事? (108)
101. 劳动者在哪些情形下被解除劳动合同可获得经济补偿金? 在哪些情形下用人单位可不支付经济补偿金?
..... (109)
102. 国有企业职工在哪些情形下解除劳动合同后可获得生活补助费? (110)
103. 劳动者在被解除劳动合同后, 经济补偿金如何计算?
..... (111)
104. 违反劳动合同的责任有哪几种? 若是自然灾害原因造成的损失当事人也要承担违约责任吗? (113)
105. 用人单位能否擅自变更职工岗位? (115)
106. 劳动者提出解除劳动合同后, 应支付用人单位的培训费吗? (116)
107. 某厂长擅自离开工厂, 接受沿海某一生产同类产品的企业的聘请合法吗? (117)
108. 签订无固定期限劳动合同的劳动者被追究刑事责任, 能否解除劳动合同? (119)

四 集体合同争议 (120)

109. 有了劳动合同, 为什么还要签订集体合同? (120)
110. 谁有权签订集体合同? (121)

10 打赢劳动争议官司

- 111. 集体合同包括哪些内容? (122)
- 112. 集体合同在什么范围内生效? (123)
- 113. 履行集体合同产生争议怎么办? (125)

五 劳动纪律争议 (126)

- 114. 企业开除、辞退职工应经过哪些法定程序? 如果违反了程序, 其行为是否有效? (126)
- 115. 机关、事业单位及其附属的企业性机构能否参照执行《企业职工奖惩条例》的有关规定? (127)
- 116. 职工在什么情况下才能被开除? (127)
- 117. 职工在什么情况下才能被除名? (128)
- 118. 职工在什么情况下才能被辞退? (128)
- 119. 对职工实行降级、撤职、留用察看以及罚款的处分有哪些补充条件? (128)
- 120. 职工触犯刑律, 被处以管制或宣告缓刑的, 是否一律开除? (129)
- 121. 因工致残的职工违纪能否辞退? (129)
- 122. 对通过新闻媒体通知职工回单位而逾期不归者如何处理为妥? (129)
- 123. 企业能否给予退休职工开除处分? (130)
- 124. 被判刑职工在缓刑期间, 企业决定不解除劳动关系, 但能否安排其担任领导职务? (130)
- 125. 企业内部规章制度可否作为处理职工依据? (131)
- 126. 企业强行规定未到退休年龄的职工提前退休是否符合国家规定? (131)

127. 企业辞退违纪职工生效时间如何确定? (132)
128. 企业职工在留用察看期间可否被开除? (132)
129. 如何确定职工开除处分的时间? (132)
130. 被宣告缓刑的职工留用察看期满是否恢复其正式职工身份? (132)
131. 职工已被处理后, 原单位能否就同一事实再行处理? ...
..... (133)
132. 职工被公安机关拘留, 用人单位能否按旷工处理?
..... (133)
133. 用人单位能否把职工“打架斗殴”作为开除的条件? ...
..... (133)
134. 用人单位能否把举报信作为证据处分职工? (134)
135. 职工在工作生活上不拘小节能否被辞退? (135)
136. 职工连续旷工 15 天, 有正当理由的, 能否被除名?
..... (135)
137. 职工旷工超过法定期限, 企业不分缘由不予教育即将职工除名有效吗? (136)
138. 用人单位超时效处分职工有效吗? (136)
139. 职工犯有旷工以外的错误, 能否对其除名? (137)
140. 职工受聘外商投资企业, 被原单位除名合法吗?
..... (137)
141. 用人单位能否以认识上的问题而辞退职工? (138)
142. 职工未经用人单位批准, 擅自上访超过旷工的法定期限, 用人单位能否将其除名? (139)
143. 职工完不成生产任务, 能不能作为辞退的理由?
..... (139)

12 打赢劳动争议官司

144. 伤残职工不服从工作调整,在家待岗,企业能否以旷工行为除名? (139)
145. 职工抢占公房能否作为违纪行为辞退? (140)
146. 员工参加和组织工会能否被辞退? (140)
147. 职工因经济困难无钱入股能否被辞退? (141)
148. 企业主管部门能否直接将劳动者除名? (142)
149. 企业承包人在承包企业期间能否开除职工? (142)
150. 对有旷工行为的职工进行除名,是否属于行政处分? ...
..... (143)
151. 先后两次合同期内的旷工时间能否合并计算?
..... (143)
- 152 职工严重失职给企业造成重大经济损失,可否开除? ...
..... (144)

六 工作时间与劳动报酬争议..... (146)

153. 劳动者的哪些时间视为工作时间,劳动者依法可获得哪些休息休假? (146)
154. 在哪些特殊情况下可以缩短工作日? 某单位地处郊区,交通不便,单位决定把每周 5 天工作日缩短为 6 个半小时可以吗? (148)
155. 企业可否不实行“双休日”而安排每周工作 6 天,每天应工作多长时间? 星期六上班不超过 8 小时不算加班加点吗? (149)
156. 企业因生产经营需要延长工作时间是在每周 40 小时,还是在每周 44 小时基础上计算? 用人单位要求劳动者每