

向春华 主编

工伤保险权益

百宝箱



化学工业出版社
安全科学与工程出版中心

工伤保险权益

百宝箱

向春华 主编



化学工业出版社
安全科学与工程出版中心

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

工伤保险权益百宝箱/向春华主编. —北京: 化学工业出版社, 2005. 12
ISBN 7-5025-8058-1

I. 工… II. 向… III. 工伤事故-劳动保险-基本知识-中国 IV. D922.55

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 151459 号

工伤保险权益百宝箱

向春华 主编

责任编辑: 郭乃铎 陈 蕾

责任校对: 周梦华

封面设计: 于 兵

*

化 学 工 业 出 版 社 出版发行
安全科学与工程出版中心

(北京市朝阳区惠新里 3 号 邮政编码 100029)

购书咨询: (010) 64982530

(010) 64918013

购书传真: (010) 64982630

<http://www.cip.com.cn>

*

新华书店北京发行所经销

北京云浩印刷有限责任公司印装

开本 880mm×1230mm 1/32 印张 10 1/4 字数 266 千字

2006 年 1 月第 1 版 2006 年 1 月北京第 1 次印刷

ISBN 7-5025-8058-1

定 价: 25.00 元

版权所有 违者必究

该书如有缺页、倒页、脱页者, 本社发行部负责退换

前 言

工伤是指职工因工作原因遭受事故伤害或患职业病。对发生工伤的职工应当积极对其进行救治，充分保障其医疗及康复费用，保障其本人及家庭今后的基本生活。

工伤保险属于社会保险的一种。参加工伤保险的企业职工、事业单位人员、个体工商户及其雇工发生工伤事故或患职业病后，医疗康复费用、伤残补助金以及1~4级伤残职工的伤残津贴、工亡补助金、供养亲属抚恤金等，均由工伤保险基金支付，从而可以确保工伤职工及其供养亲属权利的实现。未参加工伤保险的，由用人单位按照工伤保险法规的规定支付工伤待遇。

工伤保险的内容非常庞杂，尤其对是否构成工伤，在实践中纷繁复杂。从纵向来看，工伤保险涉及缴费（包括缴费基数的确定）、工伤认定、伤残等级和护理等级的鉴定、工伤待遇的支付与享受；从横向来看，工伤保险牵涉劳动关系、商业保险关系、人身损害赔偿关系；从争议的种类来看，工伤保险涉及行政争议、劳动争议、民事争议。要合法、充分地维护工伤权利，需要对各项工伤规定有深刻和准确的理解。

我国目前对工伤保险法律制度的理论研究还很薄弱，没有系统的探讨和分析。在实践中，由于多数法律工作者对劳动法、工伤保险法律制度缺少精深的专业知识，也难以有效地提供法律支持。

本书的出版力求对这一现状的改变产生积极的影响。本书作者从清华大学法学院毕业后就从事劳动保障法制工作，多次参与劳动保障法规包括《工伤保险条例》配套文件的讨论，一直从事劳动保障前沿问题研究，并代理近百起劳动争议案件，对工伤保险制度具有较深厚的理论素养和实践经验。

全书分为上、中、下三篇、十八类、293 个问题、两个附录。书中的 293 个问题，是作者从 400 多起工伤案例中精选出来的，基本涵盖了目前在工伤保险权利实现中的全部问题。

上篇包括工伤保险的一般知识、劳动能力鉴定；中篇工伤认定，包括工伤的性质、意义，工伤认定的实体和程序条件，劳动关系与工伤的关系，排除工伤事由，一般工作伤害工伤，工作时间前后及因工外出期间的工伤，暴力伤害工伤，上下班事故工伤，视同工伤，职业病等；下篇工伤待遇，包括享受工伤待遇的原则、前提和基础，工伤医疗、康复和护理待遇，停工留薪期待遇，伤残补助金、工亡补助金和伤残津贴，工伤后的劳动关系解除，供养亲属待遇，工伤待遇的停止与恢复等。附录 1 是作者从实践中概括出的，在维护工伤保险权利中最需关注的十类问题；附录 2 是《工伤保险条例》及主要和实用的配套文件。

本书所举虽然都是实际生活中的案例，但每一个案例可能都会有细微的差别，加上现实中一些不可预知因素的影响，因此读者对实际情况还要根据相关法律法规具体处理（即具体问题具体分析）。

希望本书的出版对工伤职工及其家属维护自身权利，用人单位、劳动保障行政部门、工伤保险经办机构正确处理工伤保险事务，行政复议机构、劳动仲裁部门、法院准确解决工伤争议，都能有所裨益。

我国全面启动工伤保险制度的时间还很短，随着工伤保险制度的深入发展，实践中还会出现更多的问题，加上制度的完善及作者本身的局限，本书难免存在一些缺陷，恳请读者批评指正，以便本书再版时修改。

作者

2006 年 1 月

目 录

上篇 工伤认定的一般知识

一、工伤保险的实体和程序问题	2
1. 工伤职工有哪些权利	2
2. 参加工伤保险职工个人应否缴纳工伤保险费	2
3. 企业否定 10 多年来一直承认的“工伤”怎么办	3
4. 个体工商户雇主是否应参加工伤保险	4
5. 分公司员工受伤应当由总公司承担工伤责任	5
6. 试用期间发生的事故能否认定工伤并享受工伤待遇	5
二、劳动能力鉴定	7
7. 为什么要进行劳动能力鉴定	7
8. 劳动能力鉴定的标准和依据是什么	7
9. 劳动能力由什么机构进行鉴定	8
10. 劳动能力鉴定应在什么时候进行	9
11. 当事人不服劳动能力鉴定结论怎么办	9
12. 司法等机构可以进行劳动能力鉴定吗	10
13. 遭受两次以上的伤害如何进行劳动能力鉴定	11
14. 劳动能力确定以后是否终生不变	12
15. 劳动能力鉴定费用由工伤保险基金承担	12

中篇 工伤认定

三、工伤认定的一般知识	14
16. 认定工伤与否对职工的权利有何影响	14
17. 仲裁委或法院可以认定工伤吗	14

18. 伤害事故发生 1 年后还能认定工伤吗	16
19. 申请工伤认定的 1 年时限应从何时开始计算	17
20. 劳动保障行政部门超出 60 天期限作出的工伤 认定决定是否有效	20
21. 市级劳动保障行政部门是否可以委托区县劳动 保障行政部门进行工伤认定	21
22. 私营企业的事故能否进行工伤认定	23
23. 停产企业的职工去单位领生活费发生机动车 事故能否为工伤	23
24. 停薪留职期间受到工伤事故伤害如何认定工伤	24
25. 借调工作期间受到工作伤害如何认定工伤	25
26. 童工因工作原因受伤可否认定工伤	26
27. 身份证错误能否认定工伤	28
28. 管理或施工单位有责任是否影响用人 单位的工伤认定吗	29
29. 超过退休年龄工作受伤能否认定工伤	30
30. 精神错乱能否认定工伤	30
31. 精神分裂症不能认定为工伤	31
32. 依据特定推定的事实可以认定工伤	33
33. 根据协议到另一公司进行技术指导受到 事故伤害如何认定工伤	35
34. 雇工在装修房屋时摔伤能否认定工伤	36
35. 农民工在异地公司工作受伤如何认定工伤	38
36. 对工伤认定决定可以直接提起行政诉讼吗	39
37. 工伤认定可以撤回吗	41
四、劳动关系是工伤的基础	43
38. 劳动关系是工伤的基础	43
39. 劳动保障行政部门可以根据劳动者提供的 劳动关系证据予以认定工伤	44
40. 无法确定劳动关系时如何认定工伤	45

41. 层层转包经营如何确定劳动关系	47
42. 临时工可以认定工伤吗	49
43. 未签订书面劳动合同影响工伤认定吗	50
44. 在被承包的单位或部门工作发生事故如何认定工伤	51
45. 实习生因工受伤能否认定工伤	52
46. 从事返聘工作受伤能否认定工伤	53
47. 对非法用工单位的事故伤害能否认定工伤	54
48. 承包或分包单位属于非法用工单位如何确定工伤	55
五、排除工伤事由	59
49. 行为违法时可否认定工伤	59
50. 违反治安管理伤亡的能否认定为工伤	60
51. 机动车事故如何认定属于“违反治安管理”	60
52. 因犯罪伤亡的能否认定为工伤	63
53. 如何确定是否构成“犯罪”之排除工伤事由	63
54. 因醉酒导致伤亡的能否认定为工伤	64
55. 醉酒但非因此导致伤亡的能否认定为工伤	65
56. 饮酒但不构成醉酒后在工作中受伤的 能否认定为工伤	66
57. 自残或者自杀的能否认定为工伤	67
六、一般工作工伤	69
58. 违规操作（包括违反单位内部规章制度）受伤 能否认定为工伤	69
59. 职工在工作中因过失责任造成伤亡的 可以认定为工伤吗	71
60. 在工作时间和工作地点非因工作原因造成的 伤害能否认定为工伤	72
61. 私自脱岗擅自操作其他机器受伤能否认定为工伤	74
62. 职工自行帮助其他岗位的工人干活 受伤可否认定工伤	75
63. 撞头后 3 个月感到头痛能认定为工伤吗	76

64. 上卫生间自己摔伤应否认定为工伤	77
65. 在窗台小便摔伤是否属于工伤	79
66. 工作时被桌椅绊倒受伤是否属于工伤	80
67. 在单位住宿摔伤能否认定为工伤	80
68. 员工自行请外人帮工致人受伤能否认定为工伤	82
69. 休息时为私人摩托车加油发生伤害能否认定为工伤	82
70. 看守货物时在铁道上睡觉被火车撞伤 头部能否认定为工伤	83
71. 工作时间非因工作接水滑倒受伤是否属于工伤	84
72. 工作接开水被烫伤能否认定为工伤	85
73. 在医院治疗工伤期间打水摔伤不能认定为工伤	85
74. 私自顶班受到伤害能否认定为工伤	86
75. 干私活受伤能认定为工伤吗	87
76. 个体工商户的雇工受指派从事非本职工作 发生伤害能否认定为工伤	88
77. 司机发生车祸如何认定工伤	89
78. 接送领导参加私人宴会受伤能否认定工伤	90
79. 因躲避伤害引发的伤害应否认定工伤	92
80. 回避上访造成的伤害是否属于工伤	93
81. 危险事故引发的疾病能否认定为工伤	93
82. 精神病能否认定为工伤	94
83. 工作时癫痫发作致摔伤能否认定为工伤	95
84. 在企业招工考核时发生的伤害能否认定为工伤	96
85. 因工作取物品摔伤能否认定为工伤	96
86. 工作中间准备休息取物品摔伤能否认定为工伤	97
87. 旧伤能确定为新发生“伤害”的工伤吗	98
88. 无法确定伤害是新发生的还是原有的如何认定工伤	98
89. 单位组织打篮球受伤是否属于工伤	100
90. 在疾病诊疗过程中出现的伤亡是否属于工伤	101
七、工作时间前后与因工外出期间的工伤	102

91. 工作时间前后从事与工作有关的工作受伤	
可否认定为工伤	102
92. 提前上班受伤应认定为工伤	102
93. 工作时间前从事预备性工作受伤应当认定为工伤	103
94. 在更衣室更衣时受到的伤害能否认定为工伤	104
95. 在停车棚受到的伤害能否认定为工伤	104
96. 下班后在单位洗澡受伤能否认定为工伤	105
97. 下班后在厂区内摔伤能否认定工伤	106
98. 因工外出期间因为工作发生车祸应否认定为工伤	107
99. 因工外出期间非因工作而遭遇的车祸	
能否认定为工伤	108
100. 休息日和客户洽谈途中被撞伤能否认定工伤	108
101. 因工外出期间为躲避抢劫发生的伤害	
能否认定为工伤	109
102. 因工出差期间被害死亡能否认定为工伤	109
103. 受指派办事跳车受伤能否认定工伤	111
104. 出差夜里睡着后被人烫伤应否认定为工伤	112
105. 因公外出休息时猝死可否认定为工伤	113
106. 出差期间洗澡滑倒摔伤能否认定工伤	114
107. 外出期间非工作原因意外伤亡能否认定为工伤	114
108. 自述利用节假日为单位承揽业务发生	
伤害能否认定为工伤	115
109. 出差途中发生翻车事故失踪的能否认定为工伤	116
110. 工作后不明原因失踪能否认定为工伤	117
111. 公费旅游发生的伤害是否属于工伤	119
八、暴力伤害工伤	120
112. 阻止偷盗单位财物被伤害应否认定为工伤	120
113. 在进行说服教育工作时被同事或下属	
打伤能否认定为工伤	121
114. 在仓库停叉车时被同事打伤能否认定为工伤	121

115. 工作时间因打架受伤的能认定工伤吗	122
116. 劝架被打伤能否认定为工伤	122
117. 值班时被人灌醉杀害能否认定工伤	123
118. 因工作原因遭受职工报复伤害属于工伤	124
119. 厂区外遭报复杀害能否认定工伤	125
120. 仅有当事人自称有暴力伤害能否认定为工伤	126
121. 如何界定因履行工作职责受到暴力伤害	127
122. 帮忙换钞遇抢劫可否认定为工伤	128
123. 非因履行工作职责导致的暴力伤害 不能认定为工伤	129
124. 工作时间遭受不明原因暴力伤害能否认定为工伤	130
九、上下班事故工伤	132
125. 在上下班途中受到什么样的伤害能够认定为工伤	132
126. 上下班所有“途中”发生的机动车事故都 可以认定为工伤吗	133
127. 从临时住所去单位上班途中发生车祸是否属于工伤	133
128. 在工地吃完饭去固定寓所的途中发生的机动 车事故是否属于工伤	134
129. 下班后去探望父母的途中遭受机动车事故 伤害能否认定为工伤	135
130. 是否属于“上班途中”有争议能否认定工伤	136
131. 去上班时在小区内被剐伤是工伤吗	137
132. 厂区内机动车事故能否认定为工伤	137
133. 在交通事故中负主要责任可否认定为工伤	139
134. 自己驾驶机动车上下班发生车祸可否认定为工伤	139
135. 上下班途中驾驶摩托车自己摔倒能否认定为工伤	140
136. 提前上班途中遭遇机动车事故受伤能否认定为工伤	141
137. 上班迟到受到机动车事故伤害能否认定为工伤	142
138. 上班途中被火车压伤能否认定工伤	142
139. 提前刷卡下班受伤能认定工伤吗	144

140. 下班途中顺便买菜发生机动车事故是否认定为工伤·····	144
141. 下班途中遭抢劫伤害能否认定为工伤·····	146
142. 搭乘无证人员驾驶的机动车上班发生 事故是否属于工伤·····	146
143. 擅自乘坐非法营运车辆发生交通事故 能否认定为工伤·····	147
144. 违反企业规定擅自回家受伤能否认定为工伤·····	148
145. 放假回老家途中遭受机动车事故伤害 能否认定为工伤·····	149
146. 能否依据公安交管部门出具的违反交通安全 法规的证明不予认定为工伤·····	149
147. 能否依据公安机关出具的机动车事故伤害 证明进行工伤认定·····	150
148. 上下班途中因汽车颠簸而跌倒受伤是否属于工伤·····	152
149. 乘坐汽车上班途中因汽车急刹车 而摔伤是否属于工伤·····	152
十、视同工伤·····	153
150. 视同为工伤与认定为工伤有无区别·····	153
151. 在工作时间和工作岗位上突发疾病当场 死亡的能否视同工伤·····	154
152. 在工作时间和工作岗位上突发疾病送医院抢救 48 小时以后死亡的能否视同工伤·····	154
153. 在工作时间和工作场所内突发疾病死亡的 能否视同工伤·····	155
154. 在工作时间和工作岗位上突发疾病但 未死亡的能否视同工伤·····	156
155. 突发疾病摔伤能否视同工伤·····	156
156. 离开工作岗位猝死不能视同工伤·····	157
157. 加班时在岗位上突发疾病死亡能否视同工伤·····	157
158. 开会时突发疾病死亡能否视同工伤·····	157

159. 宴请吃饭时突发疾病死亡能否视同工伤	158
160. “如厕时突发疾病死亡”能否视同工伤	158
161. 参加单位比赛时突发疾病死亡能否视同工伤	159
162. 回家后再送医院去世能否视同工伤	160
163. 司机在检查汽车时突发疾病死亡能否视同工伤	161
164. 在更衣室更衣时突发疾病死亡能否视同工伤	162
165. 习惯性提前上班在单位发生猝死能否 认定因工死亡	162
166. 未到岗位即突发疾病猝死能否视同工伤	163
167. 培训期间突发疾病死亡能否视同工伤	163
168. 上班前有疼痛的症状后因疾病死亡能否视同工伤	164
169. 因工外出工作时突发疾病死亡能否视同工伤	165
170. 休息睡觉时突发疾病死亡能否视同工伤	166
171. 工作期间不明原因猝死应认定为工伤	166
172. 2004 年元旦以前突发疾病死亡的能否适用 《工伤保险条例》视同工伤	167
173. 在抗洪救灾活动中伤亡的人员能否视同工伤	169
174. 帮忙抢险受到的伤害应视同工伤	170
175. 在抢险救灾等活动中突发疾病死亡的 能否视同工伤	172
176. 因救人发生的伤害能否视同工伤	173
177. 与违法犯罪行为作斗争受伤的人员能否视同工伤	174
178. 在保护用人单位财产的过程中受伤的 能否视同工伤	175
179. 伤残军人在地方工作后视同工伤的条件是什么	175
180. 因病致残转业军人旧伤复发能否视同工伤	176
181. 转业军人旧伤未复发的能否视同工伤	176
十一、职业病	178
182. 职业病如何申请工伤认定	178
183. 工伤认定部门对职业病诊断有疑义应否认定工伤	178

184. 用人单位或职工对职业病诊断鉴定 结论有疑义怎么办	179
185. 职工离开原单位重新就业后确诊职业病应 认定为何单位的工伤	180
186. 退休人员确诊为职业病的能否认定为工伤	180
187. 劳动者与原用人单位解除劳动关系确诊为职业 病能否认定为工伤	181
188. 与几个用人单位存在职业危害接触史如何认定工伤	182

下篇 工伤保险待遇

十二、工伤保险待遇的一般知识	184
189. 认定为工伤是享受工伤待遇的前提	184
190. 伤残等级是享受一次性伤残补助金和 伤残津贴的基础	184
191. 7~10 级的工伤职工在用人单位不安排工作时 能要求什么样的待遇	185
192. 工伤职工本人不愿意工作时怎么办	186
193. 单位少缴工伤保险费导致工伤待遇降低怎么办	186
194. 工伤职工到其他单位工作后旧伤复发能否享受 工伤医疗及停工留薪期待遇	187
195. 内退人员的“工伤”待遇由谁支付	188
196. 从未参保补缴费以后能够享受工伤保险待遇吗	189
197. 工伤事故发生后参保的能否享受工伤保险待遇	190
198. 肇事者无力承担工伤医疗费怎么办	190
199. 单位借支的“工伤”医疗费如何收回	191
200. 断三指 3000 元一次了结行吗	193
201. 企业支付工伤保险待遇后是否有权领取意外 伤害保险待遇	193
202. 享受商业保险后还能否享受工伤保险待遇	194
203. 工伤保险待遇不应影响商业保险的赔付	195

204. 获得交通事故赔偿后能否再享受工伤保险待遇	196
205. 5、6 级工伤伤残职工如何缴纳社会保险费	197
206. 1~4 级的工伤职工是否需要缴纳社会保险费	198
207. 工伤保险经办机构应对职工的工伤保险待遇 申请进行书面回复	198
208. 工伤认定后用人单位注销了工伤待遇怎么办	199
209. 工伤诊疗、休息时间应否计算连续工龄	200
210. 县里规定的工伤待遇标准能少于省里的规定吗	201
211. 用人单位没有计发工资如何计算工伤保险待遇	201
212. 用人单位支付工伤保险待遇后有无权利取得 第三人的赔偿	202
213. 约定“工伤概不负责”的合同条款是否有效	203
214. 用人单位出售后由谁承担工伤责任	204
215. 调解获得的工伤赔偿金如何分割	204
十三、工伤医疗、康复和护理待遇	206
216. 不符合工伤保险诊疗项目目录、药品目录的 治疗费用可否报销	206
217. 请“土郎中”治疗的费用可以报销吗	206
218. 未告知不属于工伤保险目录的药品费用应由谁承担	207
219. 享受护理费的条件是什么	209
220. 因工退休人员能否要求护理费	210
221. 异地居住的工伤职工的护理费标准按何地确定	210
222. 因工伤问题佩带的近视、老花眼镜可否按工伤 待遇报销	211
223. 工伤职工配置辅助器具的费用由谁承担	212
224. 工伤职工的康复费用由谁承担	212
十四、停工留薪期及待遇	214
225. 工伤医疗期中用人单位调整工资时工伤职工的 待遇能否调整	214
226. 停工留薪期的待遇应否包括奖金等工资项目	214

227. 停工留薪期满后继续治疗和休息的 生活待遇如何确定	216
228. 一次受伤能否享受两次停工留薪期	217
229. 旧伤复发的能否享受停工留薪期	218
230. 工伤职工在停工留薪期内护理由谁负责	218
231. 工伤职工能否向用人单位主张停工留薪期内 的护理费用	219
232. 停工留薪期间的“工资福利”从合同约定还是 从实际发放	219
十五、伤残、工亡补助金与伤残津贴	221
233. 作为一次性伤残补助金计发基数的“本人工资” 以何时为准	221
234. 死亡前未领取的一次性伤残补助金还可以领取吗	222
235. 退休后查出职业病被认定为工伤应否享受一次 性伤残补助金	222
236. 退休人员能否要求伤残津贴	223
237. 享受一次性伤残补助金后旧伤复发的能否再次 享受一次性伤残补助金	223
238. 原无伤残等级后来有等级的能否享受一次 性伤残补助金	224
239. 重新鉴定后提高伤残等级的应否补发一次 性伤残补助金	224
240. 评残后用人单位调整工资对工伤职工的伤残津贴 是否有影响	225
241. 重新鉴定等级后的工伤伤残津贴应如何计算	226
242. 伤残津贴确定后能进行调整吗	228
243. 用人单位能否只给伤残津贴而不安排工作	229
244. 原单位是否应向调走的工伤职工支付一次性 工伤医疗补助金和伤残就业补助金	229
245. 不写申明就不给工伤医疗补助金对吗	231

246. 领取了一次性工伤医疗补助金以后能否再要求 用人单位支付旧伤复发的治疗费用?	231
247. 伤残转业军人解除劳动合同时能否一定得到一次 性工伤医疗补助金和伤残就业补助金	232
248. 两次工伤如何享受一次性工伤医疗补助金和 伤残就业补助金	233
249. 未成年人应享受的父亲的工亡待遇由谁保管	234
250. 职工的工亡补助金和丧葬补助金应该支付给谁	235
十六、劳动关系解除与待遇	237
251. 工伤职工与用人单位解除或终止劳动关系时应 得到什么工伤待遇	237
252. 1996 年以前的老工伤与用人单位终止劳动关系能否 享受一次性工伤医疗补助金和伤残就业补助金	237
253. 享受一次性工伤医疗补助金和伤残就业补助金 后能否再享受解除劳动合同的经济补偿金	238
254. 用人单位可否与 7~10 级工伤伤残职工解除 或终止劳动关系	239
255. 用人单位可以与 5、6 级伤残的工伤职工解除 或终止劳动关系吗	241
256. 用人单位可否与 1~4 级伤残的工伤职工解除 或终止劳动关系	242
十七、供养亲属及抚恤金	244
257. 工伤供养亲属抚恤金的意义和重要性是什么	244
258. 供养亲属享受了供养亲属抚恤金后还能 享受其他工伤待遇吗	245
259. 配偶享受供养亲属抚恤金的条件是什么	246
260. 父母享受供养亲属待遇的条件是什么	246
261. 祖父母、外祖父母享受供养亲属待遇的 条件是什么	248
262. 子女和孙子女享受供养亲属待遇的条件是什么	248