

5

GONGSHANG SHIGU YINAN ANLI JIEXI  
GONGSHANG RENDING JUAN



# 工伤事故疑难案例解析

工伤认定卷

黄乐平 王伟奇 等 著



**工伤认定行政复议、诉讼疑难案例**  
——争议焦点·分析意见·难点评析

精选实际发生的真实案例，分析其中的疑难法律问题，评点案件操作中的得失原由、成败启示，从中揭示胜诉之道。



**工伤认定流程示意图**

图解说明，直观明了



**法律文书实例范本**

范本 + 实例 + 说明，实用方便



法律出版社  
LAW PRESS·CHINA

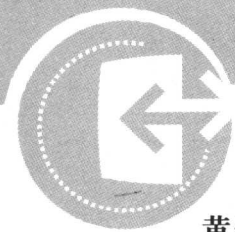
5

GONGSHANG SHIGU YINAN ANLI JIEXI  
GONGSHANG RENDING JUAN



# 工伤事故疑难案例解析

工伤认定卷



黄乐平 王伟奇 陶 杨 王青斌 著



法律出版社  
LAW PRESS·CHINA

## 图书在版编目(CIP)数据

工伤事故疑难案例解析. 工伤认定卷/黄乐平编著.  
北京:法律出版社,2006.2  
(劳动法实务指导丛书)  
ISBN 7-5036-6117-8

I. 工… II. 黄… III. 工伤事故—认定—案例—  
分析—中国 IV. D922.545

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2006)第 002659 号

©法律出版社·中国

责任编辑/周瑾

装帧设计/于佳

出版/法律出版社

编辑统筹/法规出版社

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/吕亚莉

开本/A5

印张/16 字数/500千

版本/2006年4月第1版

印次/2006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

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

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 苏州公司/0512-65193110

书号:ISBN 7-5036-6117-8/D·5834

定价:29.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)





作·者·简·介

## 黄乐平

北京义社劳动咨询中心主任，北京市国联律师事务所执业律师，中国工伤损害赔偿网（[www.gongshang120.com](http://www.gongshang120.com)）、中国劳动法网（[www.chinahrlaw.com](http://www.chinahrlaw.com)）首席顾问。曾在某中央企业集团担任过专职法律顾问，精通公司法务。现主要执业领域是为大中型企业提供公司法、合同法、房地产法与劳动法等方面的法律服务，同时热心于劳动维权事业，免费为数千人次提供过劳动维权法律帮助。为数十起影响较大的经济、民事案件提供过法律服务或代理诉讼。著有《员工维权实战兵法》、《工伤事故疑难案例解析》、《工伤维权法律通》等著作，另在报刊杂志、网络媒体发表学术论文多篇。多次接受过国内外知名媒体的采访，新华社半月谈、工人日报、中国青年报、法制日报、检察日报、北京晚报、法律与生活、江淮时报、新华网、人民网、中国新闻网、新浪网、搜狐网、千龙新闻网等媒体对其观点与事迹有广泛报道。

网址：[www.gongshang120.com](http://www.gongshang120.com)  
中国工伤损害赔偿网

[www.chinahrlaw.com](http://www.chinahrlaw.com)  
中国劳动法网

E-mail: [chinahrlaw@163.com](mailto:chinahrlaw@163.com)

工伤维权热线电话：010-88240460

## 劳动法实务指导系列

### 1. 劳动法条文新释新解(第2版)

谢良敏 吕静 编著

ISBN 7-5036-6104-6

### 2. 用人单位劳动法操作实务(第4版)

左祥琦 著

ISBN 7-5036-5658-1

### 3 最新工伤处理操作实务(第2版)

——**688**工伤疑难问题全解

黄乐平 著

ISBN 7-5036-5512-7

### 4. 员工维权实战兵法

——职场无忧的315条法则

黄乐平 编著

ISBN 7-5036-6083-X

### 5. 工伤事故疑难案例解析 **工伤认定卷**

黄乐平 主编

ISBN 7-5036-6117-8

### 6 工伤事故疑难案例解析 **工伤赔偿卷**

黄乐平 主编

ISBN 7-5036-6109-7

### 7. 劳务派遣理论规范与实务

丁薛祥 主编

ISBN 7-5036-6076-7

### 8. 劳动合同全程指南

谢良敏 编著

ISBN 7-5036-6266-2

## 作者简介

---

**黄乐平** 北京义社劳动咨询中心主任  
北京市国联律师事务所律师

**王伟奇** 武汉大学法学院宪法与行政法专业  
博士研究生

**陶 杨** 中国政法大学法学院宪法与行政法专业  
博士研究生

**王青斌** 武汉大学法学院宪法与行政法专业  
博士研究生

## 前 言

一次特殊的工伤经历,尤其是工伤认定到工伤索赔的艰难历程,让我发自肺腑地感受到普通工伤职工的不易,也更加理解那些工伤民工的百般艰难,让我坚定地走向了给广大工伤职工提供维权帮助的道路。——我原系某中央集团企业的专职法律顾问,2002年底,我在公司的一次工作活动中导致右膝受伤。当时以为不严重,便没有申报工伤。半年后,膝伤越来越严重,医生要求尽快手术。当时,我妻子怀孕了,还有买房还贷的压力,经济上不堪重负,不得已向单位申请工伤认定。万万没想到,在这个国有大型企业,工伤认定竟如此艰难。单位根本不认为是工伤,而遭到压力的同事也不肯提供证言;等到工伤认定完成,已经是受伤十一个月后了;而待到工伤待遇最终落实,却是两年零四个月了。身为专业律师,工伤维权尚且如此艰难,那些身处社会边缘的民工兄弟呢?于是,就有了《最新工伤处理操作实务》、《工伤维权法律通》及本书的问世,中国工伤损害赔偿网([www.gongshang120.com](http://www.gongshang120.com))的创建,北京义社劳动咨询中心的成立以及黄律师工伤维权热线电话(010-88240460)的开通。

在亲历了工伤维权艰难成功的过程后,我深深地体会到,相对于强大的企业集团与用人单位而言,个人总是弱小的,属于弱势群体。但作为弱者,并不意味着就该听人摆布、任人宰割,毕竟,国家建设的法制轨道给了个体以这样的机会,这就是法律。相对于强者而言,个体如果要争取自己应该获得的权利,就必须站在法律的制高点,让法律为我们说话、让法律为我们撑腰、让法律为我们伸张正义。因此,工伤职工及其家属要争取自己的权益,就必须熟练掌握工伤保险方面的法律法规,一方面把握充分的法律法规支持自己的权利主张,另一方面也把握有效的法律法规约束用人单位的违法行为。工伤职(民)工掌握相应的维权知识,与用人单位交涉时才能理直气壮而不致矮人三分。但是对于工伤职工及其家属而言,要掌握有关工伤保险法律法规并不是一件很容易的事情。我国目前的工伤保险立法现状,除

了《工伤保险条例》是行政性法规外(个别省份出台了地方性法规),还有少量的部门规章、地方性规章,而大部分还是部门和地方的规范性文件。而层级最低的规范性文件却是工伤事故处理过程中使用频次最高、实用性最强的。在各地行之有效的规范性文件少说也有几十个,多的上百个,而且机关、事业单位的职工与企业单位的职工工伤待遇还不一样。这么多法律法规,如此琐碎,别说一般工伤职工,就是一般用人单位也不见得搞得清楚。对于普通职(民)工而言,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。在我自己工伤维权的过程中,曾经在国家图书馆翻阅了很多与工伤有关的书籍,发现这些书籍在实用性、可读性方面很难满足职工特别是民工维权的需要。作为工伤职工代表,我觉得我有必要去改变这个现状,从实际需要出发撰写一本工伤维权实务指导的参考书。一种强烈的责任感驱使我最终完成了《最新工伤处理操作实务》的写作。该书出版后,受到了实务界特别是广大工伤职(民)工朋友们的欢迎,很多朋友来信反映买不到书,希望我给予帮助。为了满足广大读者的需要,在出版社的支持下,我先后三次修订书稿,至今已至第四版。

《最新工伤处理操作实务》一书涉及的知识比较全面,但是有些专题主要是诉讼专题不够深入;工伤职工为了维权而进行诉讼的情况又极为普遍;我也不断地接到工伤朋友的来信,希望我能在著作中多提供这方面的帮助。《最新工伤处理操作实务》的篇幅已经很难再有大的增加,惟有著述新书方能满足朋友们的需要;正好出版社邀请我参与编写一套劳动法的案例评析丛书,所以本书才有与大家见面的机会。考虑到广大工伤朋友的不同需要,《工伤事故疑难案例解析》分为工伤认定、工伤赔偿两卷,工伤认定卷只包括工伤认定的行政复议、行政诉讼的案例,工伤赔偿卷也只包括工伤索赔的劳动仲裁、民事诉讼的案例。由于工伤处理过程中涉及的地方法规众多,为了方便广大工伤朋友的需要,作者特别对各地(包括全国30个省级行政区)工伤法规按照工伤认定、工伤赔偿的内容进行了分类,分别收录于对应的工伤认定卷、工伤赔偿卷两书中。

需要说明的是,本书收集的案例均为实务中比较典型的工伤处理判例,有些案例还是2004年以前发生的。这主要是考虑到历史遗留的工伤处理问题仍是工伤处理实务中面临的难题,另外,这些典型的判例对于现在的司法实务仍有不同程度的影响。当然,有些法规可能已经不适用于现在或者已经失效,但是著作者的评析主要是针对判例本身展开论述的,这一点,要提请广大读者注意。



本书的著作者多为具有较为丰富实务经验的律师、法官、劳动部门工作者。但是限于资料来源渠道的有限,以及著作者本身水平限制,本书的缺点在所难免,欢迎广大读者批评指正!

本书作者简介:

黄乐平,男,北京义社劳动咨询中心主任、北京市国联律师事务所执业律师,著有《最新工伤处理操作实务》、《员工维权实战兵法》等。

王伟奇,男,长沙理工大学法学院讲师、武汉大学法学院宪法与行政法学专业博士研究生,曾在中级人民法院从事过多年的行政、民事审判工作,具有丰富的司法实践经验,在《行政法学研究》、《求索》等学术杂志上发表学术论文若干篇。

陶杨,女,中国政法大学法学院宪法与行政法学专业博士研究生。

王青斌,男,武汉大学法学院宪法与行政法学专业博士研究生,兼职律师,代理过多起较有影响的行政诉讼案件。

受到工伤的朋友们在工伤维权过程中如果遇到法律上的困难,可以拨打工伤维权热线电话(010)88240460,或者登陆中国工伤论坛([www.gongshang120.com/bbs/](http://www.gongshang120.com/bbs/))。我们将尽力给您提供帮助。

黄乐平

2006年4月5日

## 北京义社劳动咨询中心简介

北京义社劳动咨询中心是黄乐平律师发起成立的劳动维权机构,该中心以“义助残弱,德仁所尚;社会公益,贤能多为”为宗旨,为在劳动维权过程中遇到困难的劳工特别是民工解疑答惑、提供法律帮助,劳工工伤维权是劳动维权中最为迫切、最需要法律帮助领域,限于中心目前的能力,中心目前以提供工伤维权法律帮助为主。

自《最新工伤处理操作实务》出版以来,很多在工伤维权过程中遭遇过黄律师所述类似经历的劳工特别是民工,纷纷向黄律师求助。由于求助者众多,以黄律师一己之力已很难给广大劳工提供足够的帮助,但同时不断有热心人士向黄律师表示希望为劳动维权做些事情,于是黄律师发起成立北京义社劳动咨询中心,希望能够汇集热心劳动维权事业的各界朋友,一起把劳动维权事业推向前进,为促进社会和谐贡献一份自己的爱心与力量。黄律师与北京义社劳动咨询中心真诚希望得到社会各界的有力支持,以便把劳动维权事业做得更大、更好!

### 维权网站:

中国工伤损害赔偿网([www.gongshang120.com](http://www.gongshang120.com))

中国劳动工伤论坛([www.gongshang120.com/bbs/](http://www.gongshang120.com/bbs/))

黄律师工伤维权热线电话:(010)88240460(周一至周五上午9点至下午5点)

## 丛书介绍

### 《用人单位劳动法操作实务》

左祥琦 编著,45万字,定价:32.00元,书号:7-5036-3768-4

本书从用人单位管理者的角度出发,采用“实例说法”的形式,全面阐述了用人单位在管理中可能遇到的劳动法知识,每一章节均配有“操作提示”,点明用人单位在操作中应注意的要点,使用用人单位管理者能够迅速掌握劳动法在企业适用中的技巧与方法。本书系作者多年从事劳动法律实务、常年指导各类企业的劳动人事工作的经验总结,是广大用人单位依法进行员工管理的最佳指导用书。

### 职工维权实战兵法:职场无忧的315条法则

黄乐平 编著,估价:29.00元

人在职场不可不读的维权宝典,全部以实战案例现身说法,由资深劳工律师总结职场须知的315条法律规则。

### 工伤事故疑难案例解析

黄乐平 编著,工伤认定卷 定价:29.00元;工伤赔偿卷 定价:25.00元

针对司法实务中的工伤疑难案例,分析其中的争议焦点与疑难法律问题,评点诉讼中的得失原由、成败启示,由此归纳诉讼技巧与经验。

---

## 劳动法条文新释新解(2006年最新修订版)

谢良敏 著,定价:20.00元

解读《劳动法》之全新读本,结合实践中疑难问题,全面诠释如何运用劳动法维权,已修订重印数次,一直畅销不衰,被列为新华书店常备书!

---

## 交通事故处理疑难问题解答

胡耀芳 著,定价:19.00元

最新交通事故处理实用宝典,全面解析交通事故责任认定与损害赔偿的疑难实务问题。

# 目 录

前言 ..... ( 1 )

## 第一章 工伤认定行政复议案例解析

1. 私自替班遭遇事故不能认定工伤 ..... ( 1 )

**【争议焦点】**

未经用人单位同意,私自替班能否构成劳动关系?由此发生劳动事故,能否认定为工伤?

2. 李时莉不服某区劳动和社会保障局工伤认定结论申请行政复议案 ..... ( 7 )

**【争议焦点】**

在工作场所但非工作时间内,职工被意外杀害的能否认定为工伤?

3. 张三立不服某区劳动和社会保障局不予认定工伤申请行政复议案 ..... ( 9 )

**【争议焦点】**

按照当时政策用人单位比照工伤待遇处理的,工伤职工能否依据新政策认定工伤?



## 第二章 工伤认定行政诉讼案例评解析

### 1. 因工发生交通事故且对事故负全责的,是否是工伤?

- 北京连季科技开发有限公司诉北京市丰台区劳动和社会保障局工伤认定案 ..... (13)

#### 【争议焦点】

因工发生交通事故,对事故的发生负全部责任的,是否属于工伤?劳动和社会保障局因为纠正违法程序而重新做出相同结论的《工伤认定结论通知书》,该行为有无法律依据?

### 2. 用人单位对工伤认定是否负举证责任?

- 长寿区福利竹木家具厂诉长寿区劳动和社会保障局工伤性质认定案 ..... (20)

#### 【争议焦点】

职工认为是工伤而用人单位不认为是工伤的,由谁举证?

### 3. 加班时间内擅自离岗接孩子而遇车祸的,算不算工伤?

- 陈志平诉上海市宝山区劳动和社会保障局工伤认定案 ..... (24)

#### 【争议焦点】

加班时间内擅自离岗接孩子,遇车祸死亡,是否属于工伤?该案是否可以适用“视同工伤”的情形?如何认定“上下班途中”?

### 4. 非企业职工伤亡事故如何认定?

- 大庆市劳动局不服佟淑杰诉大庆市劳动局非企业职工伤亡事故认定案原判而上诉案 ..... (28)

#### 【争议焦点】

对市劳动局做出的非企业职工伤亡事故认定,佟淑杰是否具备原告主体资格?市劳动局做出非企业职工伤亡事故认定是否构成行政越权?

## 5. 工作中因自己的违章行为而受伤的,算不算工伤?

- 东营市科恩电气有限责任公司诉东营市东营区劳动和社会保障局工伤认定案 ..... ( 33 )

**【争议焦点】**

侯长运在工作中擅自操作行吊,因该违章行为自己受到了伤害,对此是否能够认定为工伤?一般违章与蓄意违章有何区别?

## 6. 工伤与雇佣损害赔偿的区别

- 黄旺来、黄福来诉黄福安人身损害赔偿案 ..... ( 40 )

**【争议焦点】**

临时雇佣临时工,雇主与临时工之间,是否产生具体的工伤劳动保险待遇法律关系?雇员在收工后返回途中因道路交通事故致死。其死亡非因劳动安全未受到应有保护所致,也不是外出执行工作任务受外力所致,是否属于雇佣损害赔偿?

## 7. 是否必须先终止与企业的劳动关系才能享受工伤保险待遇?

- 刘晓堂诉西峡县人事劳动局不予发放伤残抚恤证件、抚恤金及一次性伤残补助金案 ..... ( 44 )

**【争议焦点】**

职工因工致残被鉴定为1~4级,要求发给工伤伤残抚恤证件,依法是否应先终止与企业的劳动关系?在不具备发放抚恤证件的前提下,是否可以发给抚恤金及一次性伤残补助金?

## 8. 见义勇为而受伤的,是否算工伤?

- 张见庭诉深圳市劳动保险管理局工伤保险待遇处理案 ..... ( 47 )

**【争议焦点】**

如何界定“见义勇为”?因见义勇为而负伤的是否算工伤?

9. 上厕所时摔伤的,能否认定为工伤?

——珠海市惠多罐头企业有限公司诉珠海市劳动和社会保障  
局工伤认定案 ..... ( 52 )

【争议焦点】

如何理解由于“工作原因”而受伤的?职工在工作时间,因为上厕所摔伤的,能否认定为工伤?

10. 因工外出而受伤的,是否算工伤?

——A市恒美电器灯饰购销部诉A市禅城区劳动和社会保障  
局工伤认定案 ..... ( 58 )

【争议焦点】

个体工商户的雇工是否能够享受工伤保险待遇?因公外出期间,由于工作原因,遭受交通事故的,能否算工伤?

11. 申请工伤认定有无时效限制?

——B市乐从镇坚顺木厂诉A市B区劳动和社会保障局工伤  
认定案 ..... ( 63 )

【争议焦点】

本案中职工在事故发生时是否存在“蓄意违章”?工伤认定的申请有无时效限制?

12. 工作时间从事非本职工作而受伤的能否算工伤?

——东莞东坑凤大领群家俱厂诉东莞市劳动局工伤认定案 ..... ( 69 )

【争议焦点】

工作时间从事非本职工作而受伤的能否算工伤?“蓄意违章”是指什么样的情形?

13. 工作中与其他职工发生争执而受伤的,能否算工伤?

——范铭诉A市B区劳动和社会保障局工伤认定案 ..... ( 75 )

【争议焦点】

工作中与其他员工争吵打斗而受伤的,能否认定为工伤?工伤认定的举证责任在谁?

14. 劳动行政部门对个体工商户的雇工提出工伤认定申请有无管辖权?  
——孔少玲、邱龙坤、邱茂宏、徐连芳不服谭伟源诉 A 市 B 区  
劳动和社会保障局工伤认定案原判而上诉案…………… (79)

【争议焦点】

个体工商户的雇工提出工伤认定申请的,劳动行政部门能否受理?

15. 职工因工作原因受到的伤害才能认定为工伤  
——李金成诉 A 市南海区劳动和社会保障局工伤认定案 …… (83)

【争议焦点】

本案中,职工是否因为工作原因而受到的伤害? A 市南海区劳动和社会保障局适用法律是否正确?

16. 工伤认定由谁来申请?  
——门头沟区劳动和社会保障局第一起行政诉讼案…………… (86)

【争议焦点】

本案中用人单位违反了什么义务? 工伤职工是否可以自己申请工伤认定? 申请工伤认定有无时效限制?

17. 如何理解工作时间和工作范围?  
——南海市里水莱格电器有限公司不服陈云忠诉 A 市南海区  
劳动和社会保障局工伤认定案原判而上诉案…………… (91)

【争议焦点】

如何理解职工的工作时间、工作场所? 职工从事工作范围内的事是否需要单位另行指派?

18. 协助他人工作而受伤的,能否算工伤?  
——南海市盐步日兴隆建材经营部诉 A 市南海区劳动和社会  
保障局做出工伤认定案…………… (95)

【争议焦点】

在工作时间、工作场所内,协助其他职工工作而受伤的,能否算工伤? 本案中是否存在蓄意违章的情形?