

6

GONGSHANG SHIGU YINAN ANLI JIEXI
GONGSHANG PEICHANG JUAN



工伤事故疑难案例解析

工伤赔偿卷

黄乐平 陈进华 梁宗敏 著



1

工伤赔偿劳动仲裁、诉讼疑难案例
——争议焦点·分析意见·难点评析

精选司法实务中的真实案例，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。

2

赔偿流程示意图

图解说明，直观明了

3

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

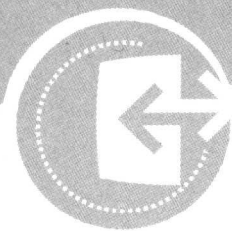
6

GONGSHANG SHIGU YINAN ANLI JIEXI
GONGSHANG PEICHANG JUAN



工伤事故疑难案例解析

工伤赔偿卷



黄乐平 陈进华 梁宗敏 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·工伤赔偿卷/黄乐平编著.
北京:法律出版社,2006.2
(劳动法实务指导丛书)
ISBN 7-5036-6109-7

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

中国版本图书馆CIP数据核字(2006)第002318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
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/法规出版分社
经销/新华书店
责任印制/吕亚莉

开本/A5
版本/2006年4月第1版

印张/17 字数/529千
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

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

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

西安分公司/029-85388843

北京分公司/010-62534456

苏州公司/0512-65193110

重庆公司/023-65382816/2908

书号:ISBN 7-5036-6109-7/D·5826

定价:32.00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）、中国劳动法网（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
中国工伤损害赔偿网

www.chinahrlaw.com
中国劳动法网

E-mail: 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. 人才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

陈进华 北京市门头沟区司法局公职律师

梁宗敏 北京市宣武区劳动和社会保障局

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)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人以这样的机会,这就是法律。相对于强者而言,个人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终于完成了《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》、《职工维权实战兵法》等著作。

陈进华,男,法学硕士,北京市门头沟区法律援助中心公职律师,代理过多起较有影响的工伤维权案件。

梁宗敏,女,北京市宣武区劳动和社会保障局干部,多年来负责该区的工伤认定行政工作、具有丰富的工伤处理实务经验,发表过安全生产、工伤处理相关问题的论文若干篇。

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/)。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、最需要法律帮助的领域,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)

中国劳动工伤论坛(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 工伤事故赔偿劳动仲裁案例解析

1. 苗某要求用人单位支付工伤急需医药费申请劳动仲裁案 (1)

【争议焦点】

职工发生工伤需要紧急治疗的,能否要求用人单位先支付工伤医疗费用?

2. 汪某不满已达成协议的工伤待遇再申请劳动仲裁案 (4)

【争议焦点】

劳资双方就工伤赔偿已达成了协议,劳动者能否以待遇偏低申请劳动仲裁?

3. 周某因其夫工伤死亡要求某焦化厂落实工亡待遇申请劳动仲裁案 (6)

【争议焦点】

职工因工死亡后,用人单位如何落实工伤待遇?

4. 乔某上班途中发生车祸要求单位工伤赔偿申请劳动仲裁案 (8)

【争议焦点】

职工上班途中发生车祸,肇事车已逃逸,用人单位是否应承担工伤赔偿责任?

5. 王某要求承包人及主办单位承担工伤赔偿申请劳动仲裁案 (10)

【争议焦点】

企业解体,谁来承担工伤职工的赔偿责任?

6. 姜某不满其父与煤矿承包人签订的工伤赔偿协议申请劳动仲裁案 (12)

【争议焦点】

违背当事人的真实意思签订的工伤赔偿协议是否有效?

第二章 工伤事故赔偿诉讼案例解析

1. 蔡东海诉石狮市万发吸塑制品厂因其为厂上街购物被撞伤应按工伤待遇对待纠纷案 (15)

【争议焦点】

职工未经单位指派,为单位利益而外出被撞伤是否属于工伤?

2. 王黎明诉西宁宾馆双方虽未签订劳动合同但在从事单位负责人指派的工作中被烧伤应享受工伤保险待遇案 (17)

【争议焦点】

劳动者与用人单位虽未签订劳动合同但在从事单位负责人指派的工作中发生人身伤害,劳动者应否享受工伤保险待遇?

3. 林辉城诉上杭县交通局要求增加养老保险及伤残补助金案 (21)

【争议焦点】

农民工作为下级单位的职工发生工伤,多年后能否要求上级单位增加养老保险及伤残补助?

4. 刘万平诉南通市第七建筑安装工程有限公司工伤保险待遇案 (25)

【争议焦点】

外地劳动者因工致伤残能否享受当地劳动者平等的工伤保险待遇?

5. 林显福诉玉环县迅达集团公司应承担受委托为其所雇工的伤害赔偿责任案 (31)

【争议焦点】

工程承包商雇佣的工人遭受人身伤害的,发包方是否承担赔偿责任?

6. 广东省邮政运输局诉陈庆联在劳动合同期内受伤于合同期满后治愈即应终止劳动合同关系案 (36)

【争议焦点】

劳动者负伤在劳动合同期满之前,治疗又跨越期满后,用人单位能否终止合同? 行政规章可否直接引用作为判决的依据? 法院能否依据医院的诊断结论直接判定负工伤劳动者的医疗终结时间?

7. 赵勇诉杨大民、上海市第七建筑工程公司海南公司人身损害赔偿纠纷案 (41)

【争议焦点】

一、工程分包给包工头,包工头在工作中受伤,是否符合工伤的法定条件?

二、包工头违反安全规章制度,擅自到木工房去开动电锯,不慎将其右手拇指锯断,是否应自己承担责任?

8. 朱远程诉海南顺宏拆迁工程有限公司、海南振兴物业有限公司、海南省文昌市罐头、杨家华工伤事故损害赔偿纠纷案 (45)

【争议焦点】

一、由企业职工聘用进行劳动的受聘人发生事故的,进行聘用的该企业职工是否应承担赔偿责任?

二、劳动者未依照劳动规程进行劳动致损害发生的,是否应减轻责任人的工伤赔偿责任?

三、被拆迁单位与拆迁公司签订的关于拆迁工人受伤时其免于负责的条款是否有效?

9. 袁学伦、张风雪、谢娟、张红星、惠新峰等8人诉内乡县经济贸易委员会人身损害赔偿纠纷案 (51)

【争议焦点】

一、袁学伦等8人与内乡县烟花爆竹厂之间的关系是属于劳动关系还是一般的民事关系,袁学伦等8人的受伤是否为工伤?

二、不具备独立法人资格的企业是否应由其开办单位承担责任?

三、人身损害赔偿的诉讼时效如何计算,是否应从伤情确诊之日起算?

10. 杨月英、朱军龙、朱春艳、朱军海等诉张世杰、刘奎章人身损害赔偿纠纷案 (57)

【争议焦点】

一、雇工朱里受雇于雇主张世杰,但是其是在第三方刘奎章承包的工程工作时因公致死,第三方还是雇主应承担赔偿责任?

二、雇工受雇于雇主在第三方承包的工程工作时因公致死,工程发包人是否应承担赔偿责任?

11. 钟震、赖美珍、钟波等诉邓青山、何建平、邹泽忠等公路段损害赔偿纠纷案 (61)

【争议焦点】

一、法人的工作人员执行职务时因交通事故遭受人身损害的,是否应由法人按工伤事故处理?

二、在法人工作人员因交通事故遭受人身损害时,法人按工伤事故处理以后,法人对造成交通事故有一定过错的第三人是否享有追偿权?

三、双方当事人对自己的主张都不能提供有力证据予以支持时,法院如何处理?

四、汽车所有人雇佣的司机违规停车造成他人人身损害的,是否应由汽车所有人承担赔偿责任?

12. 贾某诉某市迎宾馆赔偿纠纷案…………… (66)

【争议焦点】

- 一、在上班途中发生交通事故的,是否属于工伤?
- 二、在上班途中发生交通事故,肇事方已经赔偿的,单位是否还应该支付治疗费用及有关费用?
- 三、贾某与单位之间的劳动关系是否已经解除?
- 四、未解除劳动关系是否应该支付最低工资?

13. 蔡某诉陶某赔偿案…………… (70)

【争议焦点】

- 一、当事人对造成受害人的损害均没有过错,但受害人是为当事人利益进行活动过程中受到损害的,当事人是否应对受害人给予一定经济补偿?
- 二、反驳对方的诉讼请求是否需要提出反证?
- 三、当事人各方对损害的发生均无过错,由谁承担赔偿赔偿责任?

14. 陈某诉赖某雇佣合同纠纷案…………… (73)

【争议焦点】

- 一、非个体工商户的自然人与其雇员之间因工伤发生的纠纷是否应当先经劳动仲裁?
- 二、在工伤案件中,雇主和雇员的家属达成一次性赔偿协议,雇员是否应当承认?

15. 陈小娟诉海南省国营八一总场、海南省国营八一总场橡胶加工厂工伤事故损害赔偿纠纷案…………… (78)

【争议焦点】

- 一、发生工伤事故的劳动者本应退出工作岗位却另行安排工作领取工资的,是否还可以主张伤残抚恤金?
- 二、职工因伤残造成本人工资降低时,应该如何处理?
- 三、发生工伤事故的劳动者已获赔伤残抚恤金的是否还可以请求赔偿精神抚慰金?
- 四、不具有独立法人资格的二级企业发生工伤事故的,是否应由其所属企业承担赔付责任?