

社会保障与劳动案例系列丛书

总主编 郑功成

工伤保险 案例

GONGSHANG
BAOXIAN
ANLI

主编 孙树菡



中国劳动社会保障出版社

社会保障与劳动案例系列丛书

总主编 郑功成

工伤保险 案例

主编 孙树菡

图书在版编目(CIP)数据

工伤保险案例/孙树菡主编. —北京: 中国劳动社会保障出版社, 2009

社会保障与劳动案例系列丛书

ISBN 978-7-5045-7820-4

I. 工… II. 孙… III. 工伤事故-劳动保险-案例分析-中国-教材
IV. D922.555

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 085328 号

中国劳动社会保障出版社出版发行

(北京市惠新东街 1 号 邮政编码: 100029)

出版人: 张梦欣

*

北京市艺辉印刷有限公司印刷装订 新华书店经销

787 毫米×960 毫米 16 开本 14.75 印张 1 插页 243 千字

2009 年 7 月第 1 版 2009 年 7 月第 1 次印刷

定价: 26.00 元

读者服务部电话: 010-64929211

发行部电话: 010-64927085

出版社网址: <http://www.class.com.cn>

版权专有 侵权必究

举报电话: 010-64954652

总 序

社会保障事关亿万国民的切身利益，也是维护公平正义、促进社会和谐发展和实现共享发展成果的基本制度安排。中国的社会保障制度在改革中探索前进，社会化的社会保障事业需要专业的社会保障机构与职业化的专门人才，各级社会保障行政机关、经办机构、科研院所以及营利性单位对社会保障专业人才的需求不断增加。为适应这一形势发展的需要，近10年间中国的社会保障学科与理论建设得到了蓬勃发展。据不完全统计，到2008年，开设劳动和社会保障专业的高校已近100所。为满足迅速发展起来的劳动与社会保障专业教学的需要，同时也为弥补以往劳动和社会保障专业教材建设的缺陷与不足，并为这一领域的专业工作者提供实践参考，我于2004年发起并组织编写“社会保障与劳动案例系列丛书”。

“社会保障与劳动案例系列丛书”是在中国人民大学“985”工程的资助下，在多位劳动和社会保障专业师生的参与下，经过4年多的努力而编写的案例丛书。首批出版的案例分析包括《养老保险案例》《医疗保险案例》《工伤保险案例》《社会福利与社会救助案例》和《劳动争议案例》。各册主编均具有专业的学科背景，其中：《工伤保险案例》的主编孙树菡教授多年来一直从事职业安全卫生、工伤保险、工效学的教学与研究，出版过《工伤保险》《职业安全卫生》《劳动安全

与卫生》等多种著作与教材，在报纸、杂志以及国际会议上发表相关论文近百篇。《医疗保险案例》的主编仇雨临教授的研究领域主要为医疗保险，长期从事医疗保险方面的教学与研究工作，出版过《医疗保险》《员工福利》等著作，发表医疗保险方面的学术论文30余篇。《劳动争议案例》的主编程延国教授长期从事劳动关系与劳动法的教学与研究工作，出版过《劳动关系学》《中华人民共和国合同法释义与案例分析》等20余部著作，在国内外学术刊物发表论文80余篇。《养老保险案例》的主编杨立雄副教授和《社会救助和社会福利案例》的主编韩克庆副教授也均是在相关领域成果丰硕的青年学者。

本套丛书所收集的案例涉及劳动争议和社会保障的方方面面，既注重案例的时效性，又注重案例的理论意义，并在体例上做了大胆创新，先以案例作为引入点，然后再做详细分析，兼具可读性与学术性，适合于不同层次的读者阅读。其中：《养老保险案例》分为六部分，包括养老保险制度安排、养老保险征缴管理、养老保险基金管理、养老保险待遇发放管理、退休年龄和养老保险关系转移，所选案例既有近年来的重大事件，也有与老百姓切身利益相关的养老保障问题；内容涉及到了机关事业单位养老保险制度、城镇职工基本养老保险制度、农民工养老保险制度和农村社会养老保险制度。《医疗保险案例》充分反映了“看病难、看病贵”的种种表现，并深入剖析了造成这种问题的原因，全书具体分为医疗保障体系、医疗服务体系、药品供应和保障体系以及社会医疗保险运行四个部分，涉及医（医生、医院、医药）、保（医疗保障管理和经办机构，主要是政府）、患（参保患者）三方关系和利益，在案例的选取中，尤其注重对医疗卫生领域重大事件的分析 and 解释，同时对医疗保险制度运行和管理中存在的现象和问题进行了深入剖析，以期帮助读者通过鲜活生动的案例更加深入理解我国的医疗保险制度改革和发展。《工伤保险案例》分为工伤认定、劳

劳动能力鉴定、第三者责任等几部分。在工伤认定部分，首先选取了不同类型的“人”（包括正式职工及各种非正式职工）由于工伤而引起的在认定方面的争议，然后就“工作时间”“工作场所”及其他情况下发生工伤的认定问题分别选取有代表性的案例加以介绍并进行理论分析，尤其考虑到了“与疾病相关”的工伤认定案例；在劳动能力伤残鉴定方面，该书从劳动能力伤残鉴定、再次鉴定与复查鉴定以及鉴定结果的争议处理三个方面分别选取较为典型的案例加以介绍并进行理论分析，分别从特殊用工形式、未参加工伤保险、事实劳动关系以及违章受伤几方面探讨工伤待遇赔偿中的问题；该书还涵盖了第三人引发的工伤、农民工工伤、“私了”以及工伤保险制度中的其他问题。每一部分均提供几个较为典型的案例以及处理经过，有些还包括各当事人的意见，然后依据相关法律法规进行综合分析并给出适用法条。《社会福利与社会救助案例》主要包括特殊群体的社会福利篇、公共福利：教育和住房篇、城市社会救助篇、慈善事业和非政府组织篇，内容涵盖了老年人福利、儿童福利、残疾人福利、教育福利、住房保障、最低生活保障制度、城市流浪乞讨人员救助、法律援助、慈善事业、非政府组织等。全书以改革开放以来特别是近年来发生的事件为主线，通过中国重要报纸全文数据库、全国报刊索引检索、政府相关网站检索等，撷取本研究领域的典型个案进行理论分析。《劳动争议案例》通过对重大、典型案例剖析，从理论和实践两方面全面系统介绍了劳动合同、劳动标准、集体合同和集体劳动争议等劳动关系中的疑难、关键问题，具体而生动地展现了新法实施带来的挑战和机遇，并特别对我国劳动关系领域中的重大典型案例进行了综合分析，反映了劳动关系实践的最新进展。

在本套丛书的编写过程中，我组织编写者召开过多次会议集体讨论，除上述主编外，还有许多人参与了丛书各卷的讨论和案例收集、



整理与撰写工作，因此，应该说丛书是集体合作的结晶，作为丛书的总主编，我对所有的参与者表示衷心的感谢！

我期待着本套丛书能够为缩短社会保障与劳动领域的理论与实践之间的距离，帮助劳动与社会保障专业师生以及这些领域的专业工作者与其他读者了解并解决现实中的各种社会保障与劳动争议问题，提供有益的指导与帮助！

郑功成

2009年5月18日

前 言

工伤保险是社会保险的一个重要分支。工伤保险制度是指劳动者因工（公）受伤而造成残疾或者死亡，在丧失劳动能力的时候，从社会或者其他机构得到经济补偿的一种制度。目前，世界各国实行的工伤保险制度主要有两种模式：一种是雇主责任制，即雇主对雇员工伤负无过错损害赔偿赔偿责任；另一种是建立雇主缴费，独立机关管理工伤保险基金的社会保险模式。绝大多数国家采用的是第二种模式。由于第一种模式容易产生诉讼成本高昂、缺乏强制保险、企业独立抗险能力较低等弊端，我国工伤保险采用的是第二种模式，即用人单位缴费，劳动保障行政部门认定工伤，工伤保险经办机构管理工伤保险基金，由经办机构或者与用人单位共同支付工伤保险待遇的社会保险模式。

2003年颁布的《工伤保险条例》中规定，我国实行工伤保险的目的是“为了保障因工作遭受事故伤害或者患职业病的职工获得医疗救治和经济补偿，促进工伤预防和职业康复，分散用人单位的工伤风险”。我国的工伤保险经历了改革试点到立法的发展过程，目前的工伤保险立法是依据我国当前的经济发展状况制定的，同时也参照了国外的先进方法，适应国际发展趋势，不仅“工伤”认定范围扩大了，而且有关职业病的范围也在不断扩大。

工伤保险涉及的人群虽然不及养老保险和医疗保险广泛，只是针对遭受工伤或职业病风险的特殊工作人群，但这些人群受到的伤害往往波及面比较大，而且会引发劳资争议和冲突。中国作为世界上人口最多的发展中国家，目前正处于社会加速转型，工业化、城市化进程加快的过程中，工伤保险面临诸多挑战，无论在制度层面还是在操作层面依然存在一些问题有待解决。例如，高风险行业事故率高；职业病发病数仍在增长；农民工受到职业伤害的问题突出，而他们往往又没有参加工伤保险；灵活就业人员由于流动性大、劳动关系缺乏稳定性、管理成本高等原因，参加工伤保险还有一些障碍；1996年以前认定的工伤人员和



1996—2004年1月1日前认定的工伤人员，即为“遗留下来”的“老工伤”，他们发生工伤或罹患职业病时，企业尚未参加工伤保险，这些“老工伤”人员的工伤认定与待遇支付制度均不健全；长期以来，国家机关、事业单位和非营利机构工作人员的“工伤”标准及法律依据零散，造成了各地区之间、各企业之间、企业内不同时期的工伤人员待遇标准不同，待遇水平有较大差距，矛盾不断，甚至很突出；等等。

工伤保险中的争议简称工伤争议，是工伤保险关系主体之间发生的以工伤保险权利义务为内容的争议。工伤保险主体具有多元性（包括劳动保障行政部门、社会保险经办机构、用人单位及其职工、医疗机构、辅助器具配置机构、劳动能力鉴定组织等），其工伤保险活动具有复杂性（包括劳动保障行政部门、社会保险经办机构、用人单位及其职工、医疗机构、辅助器具配置机构、劳动能力鉴定组织等），因而工伤保险争议也复杂多样。

工伤保险关系是整个社会关系的重要组成部分，正确处理工伤保险争议是保持整个社会关系稳定和顺利发展的一个必不可少的环节。工伤保险中的争议不仅是劳资纠纷，在工伤认定中，在劳动能力鉴定中，在医疗待遇上，在护理等级上，在工伤津贴上，在伤残待遇上，在死亡待遇上，在借调人员工伤待遇上，在出境工伤待遇上等，都可能发生分歧和争执。引起工伤的直接原因可以是正在进行的工作，这种情况好认定。当正在进行的工作只是引起工伤的间接原因时就不好认定了。工作之外的工伤认定就更容易发生争执。

《工伤保险条例》主要依据工伤保险关系双方主体法律地位的两类工伤保险争议，即平等主体的用人单位与职工之间因工伤保险权利义务而引发的工伤保险劳动争议和非平等主体之间因工伤保险权利义务而引发的工伤保险行政争议。平等主体的用人单位与职工之间因工伤保险权利义务而引发的工伤保险劳动争议具体表现为以下两类：一类是已参加工伤保险的用人单位和职工之间发生的工伤保险待遇方面的争议；另一类是应参加工伤保险而未参加工伤保险的用人单位和职工之间发生的工伤保险待遇方面的争议。非平等主体之间因工伤保险权利义务而引发的工伤保险行政争议，争议的主体是工伤保险行政管理关系或者经办关系的当事人；争议的对象是劳动保障行政部门、社会保险经办机构实施的具体行政行为。

按照工伤保险争议双方当事人不同，适用不同的工伤保险争议处理办法和程序。《工伤保险条例》规定了争议处理程序：职工与用人单位因伤残等级鉴定发

生争议，不愿协商或协商不成的，可向当地劳动争议仲裁委员会申请仲裁；职工对劳动争议仲裁委员会作出的伤残等级和护理依赖程度鉴定结论不服，可依法提起行政复议或行政诉讼。但职工对劳动争议仲裁委员会在处理工伤方面的劳动争议过程中委托当地劳动争议仲裁委员会所做的伤残鉴定不服的，不能提起行政复议或行政诉讼，而应按劳动争议仲裁程序进行。此外，职工与社会保险经办机构发生的工伤保险待遇给付争议不属于劳动争议，劳动争议仲裁委员会不予受理。职工可向社会保险经办机构上一级主管部门申请行政复议。最后，当职工对仲裁裁决不服时，还可向人民法院起诉。

现实中，导致工伤争议的原因十分复杂，本书力图尽最大可能涵盖各方面内容，以供读者参考。编写人员从法制类和社会保障类报刊、杂志，以及法律类网络和法院判例中收集了大量案例，经过筛选，以《工伤保险条例》为主线，将一些典型案例分为4章，它们分别是：工伤认定、劳动能力鉴定、工伤保险待遇和其他（我们将一些不太好归类的案例以及目前各界尚有争议的案例或《工伤保险条例》在实施过程中存在的问题等综合在这一章中）。每一章又根据案例分类，分为若干节，每节分别列举若干案例，再对案例进行分析，并给出适用法律和法条。

参加本书编写工作的人员很多，中国人民大学劳动人事学院2004级研究生参与了案例收集工作；2006级劳动社会保障系统单考研究生班同学参与了初次编写工作；王光伟、郭颖进行了排版等工作；王洪艳、王涛不仅对案例进行了重新修订，而且对案例分析重新进行了审查、修改、撰写，为之付出了大量辛劳。本书最后由孙树菡校订并统稿。

愿我们共同的努力能够为广大读者的学习、研究提供一个较高的平台，为那些寻求帮助的朋友，特别是工伤职工及其家属提供有益的帮助。衷心祝愿他们早日康复，更诚挚企盼我国的工伤保险事业不断发展，工伤事故和职业病发生率尽快降低，工伤职工得到更快更好的康复服务和经济补偿。

目 录

第一章 工伤认定

第一节 工伤认定中的相关问题

一、工伤认定与劳动关系

(一) 特殊群体的工伤认定

案例 1 老龄劳动者工伤维权困境

案例 2 首例退休人员工伤认定案

案例 3 童工工伤鉴定难

案例 4 临时雇佣人员的工伤认定

案例 5 临时雇佣人员的工伤认定

案例 6 家政服务人员的工伤认定

案例 7 学生实习期间发生伤害的认定

案例 8 内退职工工伤谁来管

(二) 工伤认定中的一些特殊问题

案例 9 上下班途中交通事故的工伤认定

案例 10 不具备用工主体资格的承租、承包方招用的劳动者
发生工伤时责任主体的确定

案例 11 借他人身份参保，工伤后不能获得工伤赔偿



- 17 案例 12 在非法用工单位中发生的伤害是否属于工伤认定受理范围
- 17 案例 13 如果存在事实劳动关系, 工作中受到伤害也应认定为工伤
- 18 案例 14 替班的人受到伤害的工伤认定
- 26 二、工伤认定中的“工作时间”
- 26 案例 15 用餐时突发疾病死亡能否认定为工伤
- 27 案例 16 船长的工作时间、工作场所
- 28 案例 17 工余间隙打牌被车撞可否由企业“埋单”
- 29 案例 18 未按单位要求加班, 回家途中遇机动车事故伤害的情形, 是否可以认定为工伤
- 31 三、工伤认定中的“工作场所”“工作岗位”
- 31 案例 19 非工作岗位上受伤能否认定为工伤
- 32 案例 20 “串岗”受伤能否认定为工伤
- 33 案例 21 不在本职岗位工作受到伤害能否认定为工伤
- 35 案例 22 跨区域工作死亡是否属于工伤
- 37 四、工伤认定中的“工作原因”
- 37 案例 23 因公出差洗浴猝死, 是否视为工伤
- 39 案例 24 上班第一天在工作岗位摔伤致死能否算工伤
- 42 案例 25 此烫伤是否应该认定为工伤
- 43 案例 26 以“打卡表”界定的工作时间内发生的受暴力意外伤害能否算工伤
- 44 案例 27 从一起劳动纠纷案谈工伤认定
- 46 案例 28 乘务员上厕所遭遇车祸能否认定为工伤
- 47 案例 29 在多个工作场所、区域的情形下, 是否有职工来往的必经区域

- 48 案例 30 因工外出期间发生的机动车事故能否认定为工伤
- 49 案例 31 因工外出遭抢受伤能否认定为工伤
- 50 案例 32 销售员应用户要求从事了“不完全属于本职工作”的工作而受到伤害能否认定为工伤
- 54 五、预备性工作和收尾性工作
- 54 (一) 预备性工作中发生工伤的认定
- 54 案例 33 准备工作中受伤的工伤认定
- 55 案例 34 与预备性工作直接有关的伤害也能认定为工伤
- 56 (二) 收尾性工作中发生工伤的认定
- 56 案例 35 下班前去单位内部洗手间摔伤应认定为工伤
- 56 案例 36 职工在下班后洗澡受伤能否进行工伤认定
- 57 六、参加单位组织的活动遭受的伤害
- 57 案例 37 第一种做法：不能认定为工伤
- 58 案例 38 第二种做法：认定为工伤
- 59 案例 39 第二种做法：可认定为工伤
- 62 案例 40 参加单位组织的体育比赛时受伤能否认定为工伤
- 64 第二节 通勤事故
- 64 一、上下班途中发生的交通事故引发的工伤
- 64 案例 41 如何正确理解“上下班途中”
- 65 案例 42 上下班途中接送孩子发生车祸是否算工伤
- 66 案例 43 提前上班遇车祸 老板不愿承认工伤时的工伤认定
- 67 案例 44 下班后去朋友家吃饭后再回家时发生机动车事故，是否属于“下班途中”
- 69 二、上下班途中发生的违章机动车事故引发的工伤
- 69 案例 45 无证驾驶发生机动车事故能否认定为工伤

- 70 案例 46 负机动车事故主要责任的能否视作违反治安管理规
定
- 71 案例 47 上班途中发生交通事故后逃逸,不能认定为工伤
- 72 案例 48 下班违法驾驶出车祸能否认定为工伤
- 80 第三节 与“疾病”相关的工伤认定
- 80 一、突发疾病引发的工伤
- 80 案例 49 受指派陪客人娱乐突发疾病死亡能否认定为工伤
- 81 案例 50 中午就餐突发疾病后死亡是否算工伤
- 82 案例 51 王某、张某不服深圳市劳动和社会保障局作出工伤
认定案
- 85 案例 52 死在工作岗位上就一定是工伤吗
- 86 案例 53 值班期间猝死可否认定为工伤
- 87 案例 54 经同意休息时突发疾病死亡不认定为工伤引争议
- 87 案例 55 48 小时之内抢救之争议
- 88 案例 56 突发疾病完全丧失劳动能力能否视同工伤
- 93 二、“过劳死”
- 93 案例 57 “用生命加班”! 25 岁员工过度加班后死亡
- 94 案例 58 女教师在办公室“过劳死”
- 101 三、职业病
- 101 案例 59 铸工 28 年患尘肺 山东一职工因职业病获赔 40 万元
- 102 案例 60 所患疾病不属于《职业病目录》范围的不能认定为
工伤
- 103 案例 61 因长期居住在粉尘环境中患病的不能认定为工伤
- 103 案例 62 职业病待遇起争议 7 年维权终获圆满调解
- 105 案例 63 慢性职业中毒患者的职业病待遇问题
- 107 案例 64 返乡“合同工”的职业病待遇争议

109	案例 65 外来务工人员患职业病 法院判决享受工伤待遇
113	第四节 违章操作引发的工伤
113	案例 66 违章操作不影响工伤的认定
115	案例 67 钱某所受伤害应为工伤
116	案例 68 违规操作受伤害是否认定为工伤
117	案例 69 无证操作特种车辆发生的伤害可否认定为工伤
120	第五节 工伤排除
120	案例 70 出公差闯红灯司机被撞身亡, 工伤认定一波三折
122	案例 71 上班回家被阻止 碰伤肋骨责任自负
123	案例 72 下班途中被车撞 无证驾驶非工伤
124	案例 73 旧伤充新伤能否认定为工伤
125	案例 74 事故引发的精神分裂症不能认定为工伤
125	案例 75 醉酒更夫死在工作岗位上能否认定为工伤

第二章 劳动能力鉴定

129	第一节 劳动能力伤残鉴定
129	案例 1 身体多处残疾, 如何评定伤残等级
130	案例 2 同样残情, 等级待遇为何不一
130	案例 3 医疗期未满能否评定伤残等级
131	案例 4 能否依据法医鉴定结论向用人单位要求赔偿
131	案例 5 因工伤残等级必须由劳动鉴定委员会鉴定吗
132	案例 6 关于护理依赖的确定
135	第二节 劳动能力伤残等级的再次鉴定与复查鉴定
135	案例 7 一次评残是否定终身
135	案例 8 工伤职工伤残评定后可以申请二次鉴定吗

- 136 案例 9 对伤残等级的再次鉴定不等同于复查鉴定
- 138 **第三节 劳动能力鉴定结果的争议处理**
- 138 案例 10 职工对伤残等级结论不服,能否提起行政诉讼
- 138 案例 11 职工对劳动能力鉴定结论有异议应怎么办
- 139 案例 12 企业认为伤残等级偏高 法院依法维护职工权益

第三章 工伤保险待遇

141 第一节 特殊用工形式的工伤待遇赔偿

- 141 案例 1 未成年人务工受伤也应该获得赔偿
- 142 案例 2 临时工受伤能否享受工伤保险待遇
- 143 案例 3 借调人员借用期间手骨折 工伤保险待遇应由谁承担
- 143 案例 4 实习生的工伤赔付由谁来负责

145 第二节 未参加工伤保险的工伤待遇赔偿

- 145 案例 5 未参保引起的工伤事故损害赔偿纠纷
- 146 案例 6 未参保期间发生工伤——沅江一农民工获赔 37 万元

150 第三节 事实劳动关系的工伤待遇赔偿

- 150 案例 7 未签书面劳动合同 存在事实劳动关系
- 151 案例 8 用工不签劳动合同 工友受伤仍要赔偿

154 第四节 违章受伤的工伤待遇赔偿

- 154 案例 9 劳动者违规作业致残 用人单位承担全部赔偿责任
- 155 案例 10 职工违章操作负伤后要求依法享受工伤保险待遇合法
- 156 案例 11 因本人违章作业受伤能否得到工伤赔偿
- 156 案例 12 过失责任造成伤亡也能享受工伤保险待遇

第四章 工伤保险制度中的其他问题

第一节 第三人引发的工伤

案例 1 第三人侵权引发的工伤补偿模式的争论之一

案例 2 第三人侵权引发的工伤补偿模式的争论之二

案例 3 工伤赔偿与第三人侵权竞合下的赔偿之一

案例 4 工伤赔偿与第三人侵权竞合下的赔偿之二

案例 5 工伤赔偿与第三人侵权竞合下的赔偿之三

案例 6 因第三人侵权已获得工伤赔偿的不减轻第三人的责任

案例 7 已获得第三人侵权损害赔偿的仍可获得工伤赔偿

案例 8 已获得第三人侵权损害赔偿的费用要与工伤赔偿费用相抵消

案例 9 用人单位支付工伤赔偿费用后不能向第三人追偿

案例 10 民事赔偿不能等同于工伤赔偿

案例 11 对公安部门已作调解处理的伤害事项,仍能作出工伤认定

第二节 工伤发生后的“私了”

一、“私了”方式难以维权

案例 12 “私了”耽误了正常的工伤认定和待遇享受

案例 13 漫长的程序使陈某选择了“私了”

案例 14 “私了”不如走正常程序

案例 15 “私了”使他“中了圈套”

二、“私了”协议无效

案例 16 工伤“私了”不成 申请仲裁获赔偿

案例 17 “私了”协议无效