



劳动合同纠纷

索赔技巧和赔偿计算标准

第 2 版

让专业知识贴近实践的需求

根据《劳动争议司法解释（四）》等
新的法律法规修订

- 索赔技巧** 解决该如何索赔的问题
- 赔偿计算** 解决该赔偿多少的问题
- 计算标准** 统计数据，随时查看
- 真实案例** 演绎技巧，展示方法
- 法律依据** 常用法规，方便翻阅

索赔技巧和赔偿计算标准丛书

劳动合同纠纷

索赔技巧和赔偿计算标准

第 2 版

法律出版社专业出版编委会 编

温陈静 主编

法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

劳动合同纠纷索赔技巧和赔偿计算标准 / 法律出版社专业出版编委会编. —2 版. —北京: 法律出版社, 2014. 1

ISBN 978 - 7 - 5118 - 5343 - 1

I. ①劳… II. ①法… III. ①劳动合同—经济纠纷—索赔—中国②劳动合同—经济纠纷—赔偿—标准—中国 IV. ①D922.524

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2013)第 211478 号

劳动合同纠纷索赔技巧和赔偿
计算标准(第二版)

法律出版社专业出版编委会 / 编
温陈静 / 主编

编辑统筹 大众出版分社
策划编辑 邢艳萍
责任编辑 邢艳萍
装帧设计 贾丹丹

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社

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 沙磊

开本 A5

印张 8.125

字数 175千

版本 2014 年 1 月第 2 版

印次 2014 年 1 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.cn

网址/www.lawpress.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

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 5343 - 1

定价:24.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

主 编 简 介

温陈静

上海远业律师事务所主任、首席合伙人。企业劳资顾问及人力资源专家、劳动人事法律资深培训师。现任上海市律师协会劳动关系研究委员会委员、上海市徐汇区人大代表、上海市徐汇区总工会调解骨干律师、劳动争议仲裁委员会(兼职)仲裁员、事业单位人事争议联合人民调解委员会调解员。长期担任爱建证券有限责任公司、通用(上海)医疗器材有限公司、美国锐哲公司等数十家大型集团公司常年法律顾问。

联系邮箱:wuchenjinglawyer@163.com

新浪微博:温陈静律师

上海远业律师事务所

上海远业律师事务所是华东地区最具实力的专业劳动法律所之一，汇集了一批来自北大、交大、武大、华政等知名法学院的律政精英，组建起强大的专业团队，团队成员均具备连续多年处理劳资纠纷的实战经验。我们团队中有上海律师协会劳委会委员、上海兼职劳动仲裁员、区级总工会特聘讲师、上海人事争议调解员、东方大律师节目嘉宾律师，团队出版了《五险一金纠纷锦囊》、《中国劳动维权常备手册》等法律专著。我们不仅擅长处理日常劳动事务、各类劳资纠纷，也擅长帮助客户建立劳动和人力资源管理体系的防火墙，防患于未然，目前我们已为上百家企业提供常年法律顾问及劳资专项顾问服务。远业人秉承“专业，敬业，远业”的三业精神，全力为客户提供最优质、最高效的法律服务。



远业地址：上海市徐汇区宜山路 425 号光启城 1012 室

咨询热线电话：021 - 64687723

劳动律师网：www.laodong64.com

新浪微博：劳动律师网

微信：



（微信号：laodong64）

修订再版说明

随着我国社会主义市场经济建设的不断推进和发展,劳动关系已经成为我国最基本、最广泛的社会关系,在劳动过程中出现法律纠纷几乎已不可避免。本书由上海远业律师事务所资深劳动法专家参阅了近年来全国各地发生的经典劳动合同纠纷案例,研究了从新中国成立之初到现在的主要劳动法律法规之后,凭借多年的劳动合同纠纷处理经验,结合最新修订的法律、法规、司法解释撰写而成,宗旨就是“解决问题”,围绕着“索赔技巧”和“赔偿计算”,一步到位、直截了当地解决读者最关心的问题。

本书与第1版相较作了如下修订:

1. 增补内容

劳动关系的和谐稳定关系到整个社会的和谐,其重要性日益凸现。最高人民法院《关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释(四)》根据相关法律规定,结合司法审判实践,就劳动争议案件审理中存在争议的程序性问题和实体性问题作出了具体规定。《劳动合同法》的修订旨在保护劳务派遣制员工的利益,具体表现在提高了设立劳务派遣公司的标准、明确了劳务派遣工与劳动合同工同工同酬的标准、限定和明确了企业使用劳务派遣员工的条件、加大了对违规企业的处罚力度等。本书结合以上新规定及司法实践中出现的新问题,将书中相关的内容及法律作了相应增补。

2. 更新案例

随着原有法律法规的修订及新司法解释的施行,书中部分案例及处理结果已与实际发生冲突。本次修订将书中的案例逐一更新,以符合目前法律的规定。

3. 弥补疏漏

我们在吸收借鉴并认真研究的基础上,对第1版当中出现的错误和缺漏进行全面细致的修改,内容更具权威性。

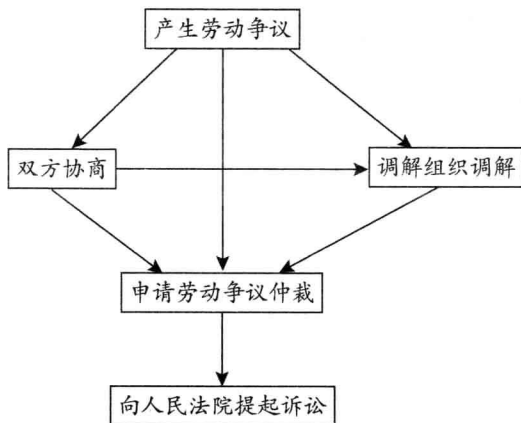
4. 润色文字

本书对第1版当中的个别不够清晰的地方,重新编写;个别用词、用语不当以及排版印刷中出现的纰漏,此次修订也都逐一作了修改。

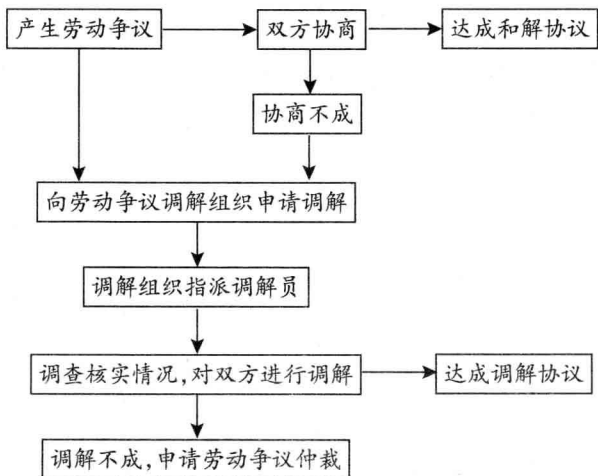
当然,尽管我们已经尽了最大的努力,也希望能够把错误率降到最低,但仍然存在些许不足之处。我们恳请广大读者提出宝贵意见,以便在下一次修订过程中予以改正。

2013年12月

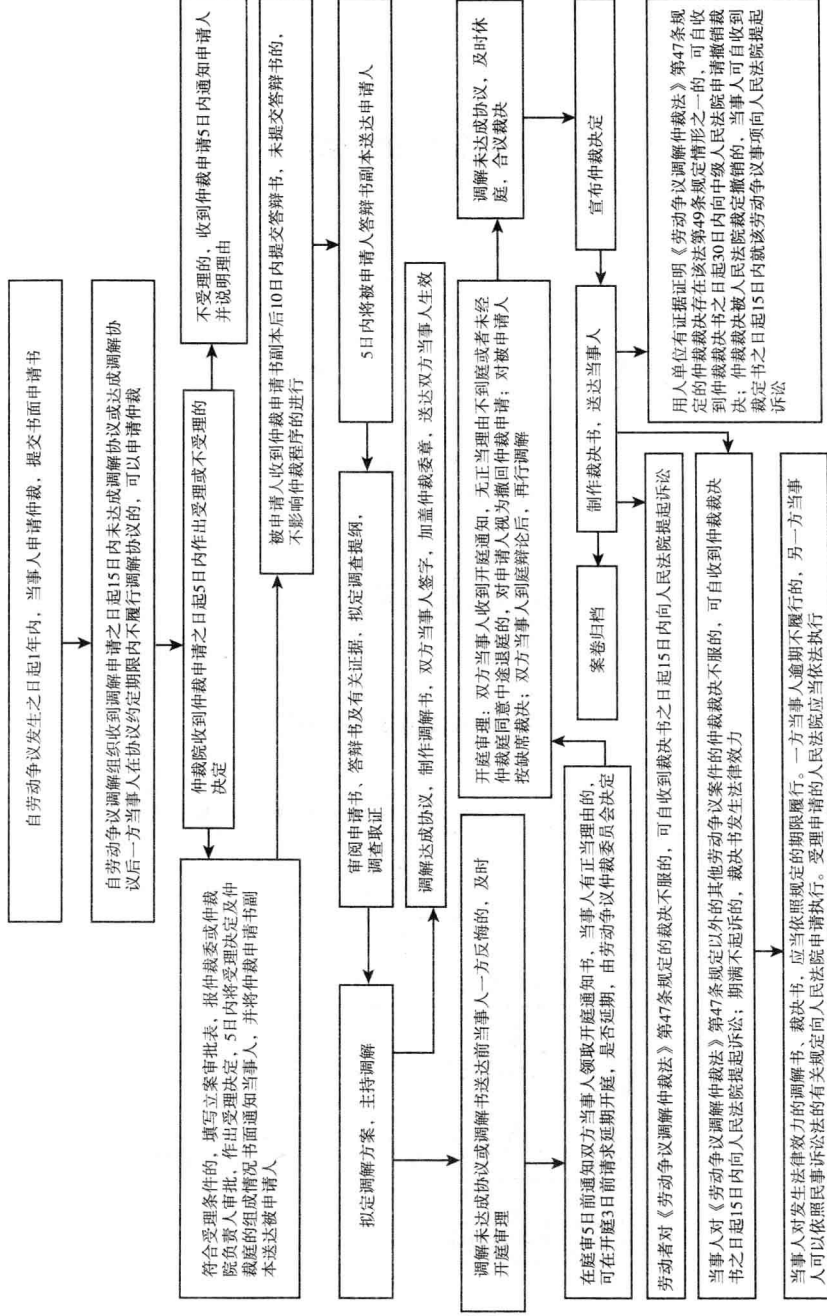
劳动争议处理流程图



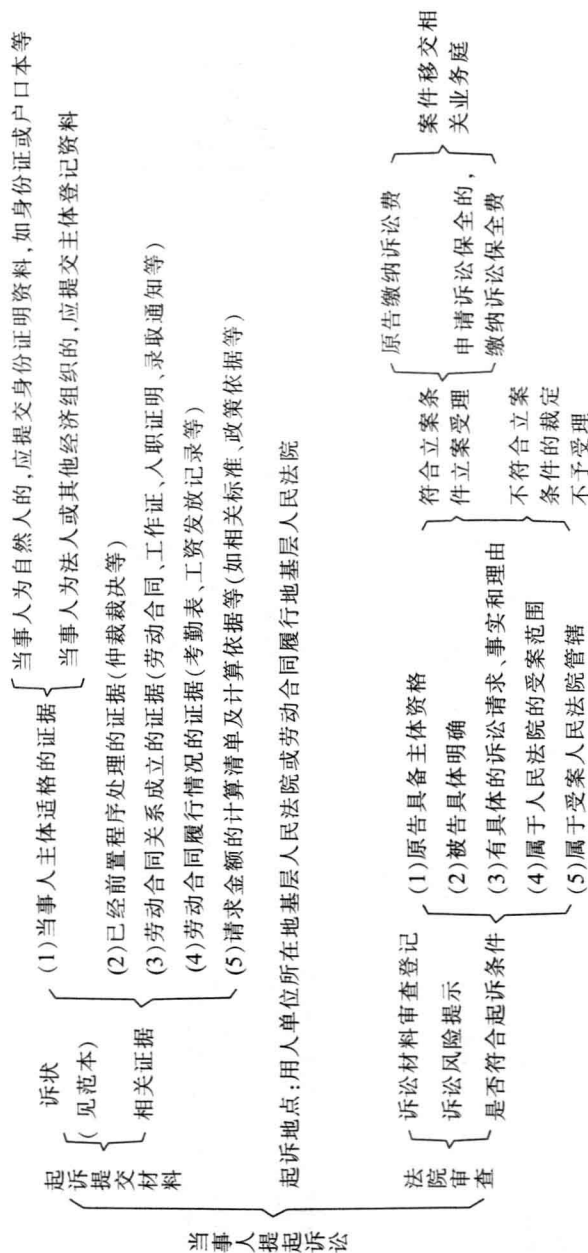
劳动争议调解流程图



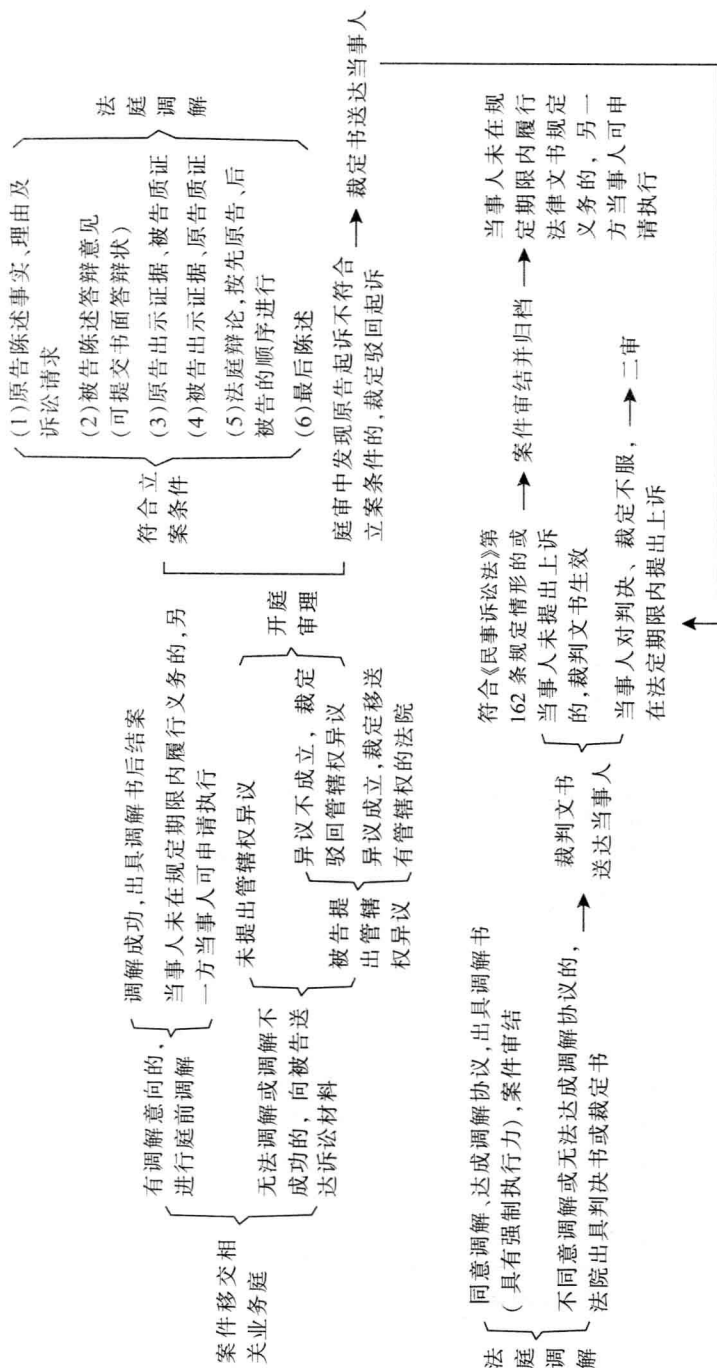
劳动争议仲裁审理程序流程图



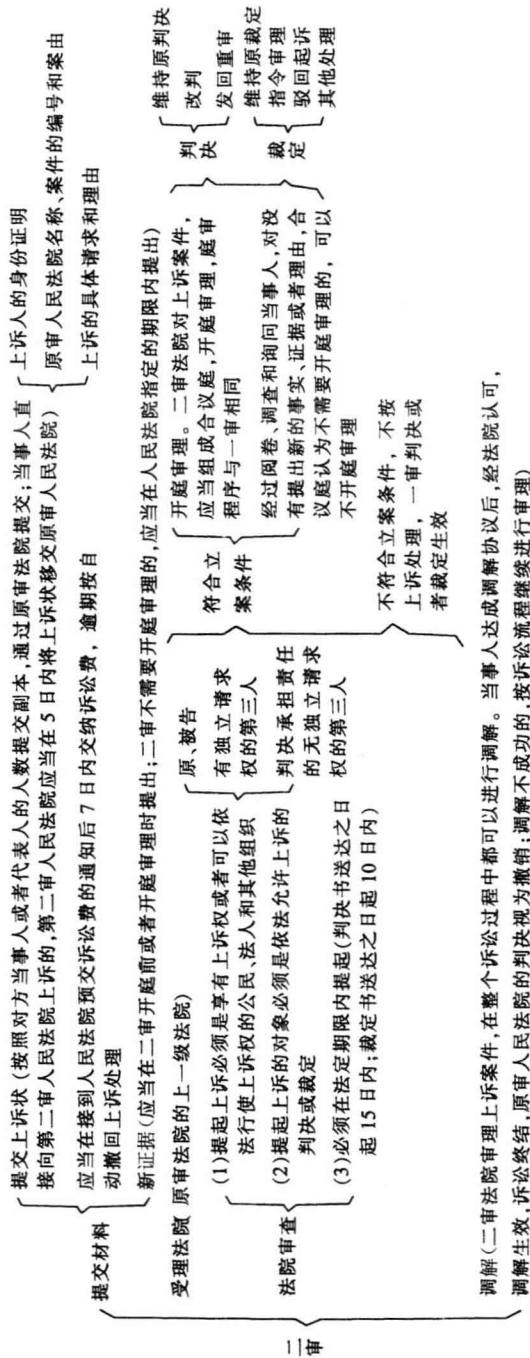
劳动争议纠纷诉讼指引流程图(1)



劳动争议纠纷诉讼指引流程图(2)



劳动争议纠纷诉讼指引流程图(3)



目 录

第一章 劳动纠纷处理的法律依据及索赔对象	1
一、劳动纠纷处理的法律依据	1
(一)基本法律法规	1
(二)劳动争议处理的时效规定	3
(三)劳动争议处理的证据规定	4
(四)劳动争议处理的管辖规定	6
二、依据事实与法律,确定索赔对象	7
(一)以案说法	7
(二)劳动关系情况下索赔对方的确定	9
(三)如何区分劳动关系与承揽关系	12
三、劳动争议维权方式及程序	14
(一)协商方式	14
(二)调解方式	15
(三)仲裁方式	16
(四)诉讼方式	19
(五)劳动监察举报投诉	21
 第二章 劳动合同纠纷索赔技巧	 23
一、劳动维权存在误区	23

(一)维权不及时,急于行使权利	23
(二)分不清劳动关系和雇用关系	23
(三)未经工伤认定或劳动仲裁直接起诉	23
(四)关键证据保管不善	24
二、劳动维权技巧	24
(一)明确自己的劳动权利	24
(二)隐形保障“社会保险”莫忽视	42
(三)善用“三金”作补偿	44
(四)收集证据的技巧	49
(五)选择恰当的纠纷解决机制	54
(六)善于利用免费法律援助	55
第三章 经济补偿与赔偿金的支付情形及计算	57
一、用人单位应支付的经济补偿与赔偿金	57
(一)以案说法	57
(二)经济补偿与赔偿金的具体计算	60
二、劳动者应支付的赔偿金	105
(一)以案说法	105
(二)赔偿金的具体计算	107
第四章 劳动合同损害赔偿计算标准	120
一、2010~2013 年全国各省市最低工资标准	120
二、各省区市城镇居民人均可支配收入/农民人均纯收入	122
三、个人所得税	123
(一)工资薪金收入	123
(二)年收入 12 万元以上纳税申报	124
(三)经济补偿金收入	125
(四)全年一次性奖金收入	125

第五章 真实案例及要点评析	127
1. 李某与上海某某公司“承包”名义下经济补偿等劳动争议纠纷案	127
2. 周某与某某(上海)农业科技有限公司销售提成劳动纠纷案	136
3. 上诉人孟某与被上诉人中联公司解除劳动合同争议案	146
4. 上诉人郑州某有限公司与被上诉人孔某某返还预支款劳动争议纠纷案	154
5. 河南某有限公司与董某某工伤事故损害赔偿纠纷上诉案	161
 第六章 法律依据	 169
1. 中华人民共和国劳动合同法(2012.12.28 修正)	169
2. 中华人民共和国劳动合同法实施条例(2008.9.18)	185
3. 中华人民共和国劳动争议调解仲裁法(2007.12.29)	191
4. 职工带薪年休假条例(2007.12.14)	199
5. 中华人民共和国社会保险法(2010.10.28)	201
 附 录	
劳动合同示范文本	216
劳动者能获得的经济补偿和赔偿金列表	233
工伤损害赔偿计算	236
伤残十个等级一表通	240

第一章 | 劳动纠纷处理的法律依据 及索赔对象

劳动关系是社会各种法律关系中最为普遍同时也是最为重要的法律关系之一,它关系到社会的和谐与稳定,是社会发展重要推动力的纽带,历来为我国法律法规调整的重点。为了更好地保护自己的合法权益,作为劳动关系的双方当事人,无论用人单位还是劳动者,都需要明确自己的权利有哪些,以及出现劳动纠纷后该向谁主张权利。

一、劳动纠纷处理的法律依据

(一)基本法律法规

1. 宪法

我国1982年《宪法》的第42条规定:“中华人民共和国公民有劳动的权利和义务,国家通过各种途径,创造劳动就业条件,加强劳动保护,改善劳动条件,并在发展生产的基础上,提高劳动报酬和福利待遇。”第43条规定:“中华人民共和国劳动者有休息的权利。”这些规范具有最高的法律效力,其他任何法律法规都不得与之相冲突。

2. 劳动法律

这主要是指由全国人民代表大会及其常务委员会制定的劳动方面的基本法律与一般法律。如《劳动法》、《劳动合同法》、《社会保险

法》、《工会法》、《职业病防治法》、《安全生产法》、《公司法》、《妇女权益保障法》、《未成年人保护法》。

3. 劳动行政法规

这主要是指国务院制定的一些行政法规。如《工伤保险条例》、《女职工劳动保护规定》、《禁止使用童工规定》、《企业劳动争议处理条例》、《国务院关于职工工作时间的规定》、《事业保险条例》、《社会保险费征缴条例》。

4. 司法解释

这主要是指最高人民法院作出的关于如何具体适用劳动法律、法规方面的规范性文件。如2006年8月14日出台的《关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释(二)》;2010年9月14日出台的《关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释(三)》;2013年1月31日出台的《关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释(四)》等。

5. 地方性法规

各地人大都根据本地区的实际情况,制定了很多地方性劳动法规。地方性法规也是各级人民法院审理劳动案件时应当依照的法律依据。如《上海市劳动合同条例》、《江苏省劳动合同条例》、《江苏省工资支付条例》等。

6. 部门规章

主要是指国家各部门制定的与劳动有关的规范性文件。其中,以人力资源和社会保障部制定的居多。由于目前我国劳动法体系还不是很完善,部门规章就起着相对重要的作用。如劳动部《关于贯彻执行〈中华人民共和国劳动法〉若干问题的意见》、《企业经济性裁判人员规定》、《违反和解除劳动合同的经济补偿办法》、《集体合同规定》、《最低工资规定》、《工资支付暂行规定》。