



学生实习期间因工受伤救济问题研究

黄汨汨

(武汉大学 法学院,湖北 武汉 430072)

摘要:我国每年都有大批在校学生到企事业等单位实习,这些学生在实习期间因工作受伤或者患病的问题常有发生,但由于种种原因,学生在实习期间的合法权益未能得到及时有效地保障,学校和实习单位往往也面临着高额赔偿的风险。为解决这些问题,须对现有的法律规则予以具体化,还应建立健全相关实习制度,以及通过商业保险的强制购买等方式,以此给学生、学校和实习单位相应的保障。

关键词:顶岗实习;工伤事故;事故救济

中图分类号: G642.44

文献标识码: A

文章编号: 1671-931X (2017) 06-0100-04

100

武汉职业技术学院学报二〇一七年第十六卷第六期(总第九十二期)

一、引言

人力资源社会保障部于2013年1月拟定了《关于执行<工伤保险条例>若干问题的意见(征求意见稿)》,该《征求意见稿》第7条规定:“全日制普通大专院校和中等职业学校在校学生,到企事业等单位实习,实习学生与实习单位的关系不属于劳动关系,学生实习期间受到事故伤害的,可通过商业保险等途径予以保障。”^[1]该规定明确了学生与实习单位间并未建立劳动关系,因而实习生被排除在现有的工伤保险保障体系之外。同时该条例还指出:“学生实习期间受到事故伤害的,可通过商业保险等途径予以保障”。但最后正式发布《意见》则删除了这一规定。这似乎意味着,对学生与实习单位的关系,以及其是否受工伤保险制度保障,实践中存有较大分歧,故立法选择了回避。这亦间接说明实习生因工受伤事故处理的复杂性。其实,我国每年都有大批在校学生到企事业等单位实习,这些学生在实习期间因工作遭受事故伤害或者疾病的问题常有发生,但由于我国尚未建立有效的实习制度,立法对学生实习期间因工受伤处理的规定过于原则。同时,司法实践对

学生实习期间因工受伤事故的处理也不尽相同。

二、学生实习期间因工受伤事故救济现状

理论界对此持有不同观点:有论者认为学生与实习单位之间形成了事实劳动关系,故学生实习期间因工受伤事故应纳入工伤保险保障体系;^[2]亦有论者认为“对学生实习期间因工作受伤虽然不能认定为与用人单位产生工伤法律关系,但应当参照工伤相关规定给予一次性赔偿。”^[3]还有论者认为应按照一般民事侵权处理。实务界的处理方式则因各地具体规定不同而各不相同。

(一)案例一

该案见之于新疆维吾尔自治区昌吉市人民法院(2013)昌民一初字第00700号民事判决书。案情如下:新疆某学校学生梁某在学校安排下前往一线缆厂实习,期间被机器绞伤,遂向法院起诉。学校认为其已尽到教育保护义务,不存在过错,不承担赔偿责任。线缆厂认为其进行了必要的安全培训,已尽到安全培训义务,梁某的伤系其疏忽大意、违规操作造成的,线缆厂对损害无过错,不承担责任。法院认为,学生实习由学校 and 实习单位共同组织,确保学生在实

收稿日期:2017-11-21

作者简介:黄汨汨(1993-),女,湖南汨罗人,武汉大学法学院硕士研究生,研究方向:经济法学。

习期间的人身安全。线缆厂虽有一定的安全教育培训,但未尽到安全管理义务,对损害的发生有过错,应承担责任。学校安排学生实习,虽要求实习生签订了保证书,但未对学生进行必要的安全教育,对损害发生负有责任,应承担相应的责任。梁某在实习期间不能谨慎工作,对损害的发生有过错,应承担相应的责任。故根据《侵权责任法》等规定,判决由线缆厂80%赔偿损失,学校10%的赔偿损失,其余损失由梁某承担。

(二)案例二

该案见之于河南省许昌市中级人民法院(2016)豫10民终52号民事判决书。案情如下:河南某学校学生刘某在学校安排下前往一公司实习,期间刘某发生事故,遂诉至法院。一审法院认为,刘某实习期间付出一定的劳动并接受补助,公司作为接受劳务一方系受益者并支出了一定的费用,二者形成了劳务关系,故提供劳务的一方因劳务活动自身受到伤害的,向接受劳务一方主张损害赔偿时,由双方根据各自的过错程度承担相应的民事责任。因此公司虽对刘某进行了培训,但事故发生时并未安排相应的工作人员陪同,对损害结果存在一定过错并具有因果关系,应承担相应的赔偿责任。同时刘某作为机械设计制造及其自动化专业的大学生,受过良好的教育培训,其个人操作失误导致自身受到损害,亦存在一定的过错,可适当减轻公司的赔偿责任。在一审法院判决之后,公司不服提起上诉,但二审法院维持了原判。

(三)案例三

该案见之于吉林省通化市中级人民法院(2014)通中民终字第598号民事判决书。案情如下:吉林省某职业中学学生宋某在学校安排下前往某公司实习,期间宋某被机器绞伤。宋某认为,公司未尽到安全保障义务,中学未尽到教育义务,导致损害结果发生,遂诉至法院。公司认为,其与宋某存在劳动关系,且其为宋某缴纳了工伤保险,宋某应先向劳动部门申请劳动仲裁。中学认为,宋某因社会招工去实习,其无过错。一审法院认为,宋某虽未同公司签订劳动合同,但宋某从事公司安排的工作,公司按月支付工资,并为宋某缴纳工伤保险,双方已形成事实上的劳动关系。宋某因工受伤,并经劳动部门认定为工伤。宋某从侵权的角度要求赔偿损失的主张缺乏法律依据,不予支持。宋某不服提起上诉。二审法院认为,在发生事故时,宋某属于在校学生,与公司间不是劳动关系。但事故发生后,双方补签了劳动合同,宋某被劳动部门认定为工伤,属于双方对事实劳动关系的认可。宋某现仍按照合同约定享有工资及工伤保险待遇,其依据同一事实主张公司及中学承担连带赔偿责任,缺乏事实依据。

(四)案例四

该案见之于重庆市第五中级人民法院(2013)渝五中法少民终字第00032号民事判决书。案情如下:重庆某职业学校学生李某在学校安排下前往某机械公司实习,期间李某右手不慎被机器绞伤。一审法院认为,学校将李某派到公司带薪实习,李某实习期间已经脱离学校的管理范围,应由公司对李某尽到管理义务,其在车间实习操作中受伤,应由公司承担责任。二审法院认为,李某虽是学校学生,但被派驻到公司带薪实习,即由公司对李某进行监管及保护。且学校与公司签订的《校企合作协议书》第4条第1款约定,学校实习生实习期间,因患职业病或因公负伤的,将由公司承担全部医疗费用及相关责任。即学校与公司已就实习生因工负伤的责任承担有明确约定,且该约定并不违反法律的禁止性规定,应属有效。一审判决由公司承担对李某的赔偿责任恰当。

三、学生实习期间因工受伤事故救济现状评析

结合上文介绍的几类经典案例可以看出,对于学习实习期间因工受伤事故的司法实践,主要有以下几种类型。

(一)按一般民事侵权处理

正如案例一,法院一般认为,学校安排学生实习属学校组织的正常课外教学活动。学生参加实习的目的主要是积累实践经验,而非将劳动作为自己谋生的手段。且实习生的劳动通常没有对价或仅有少量补偿性报酬,显然不是劳动关系意义上的工资。鉴此,法院通常认为,学生与实习单位之间并不形成劳动关系,应按一般的民事侵权来处理。但若按一般民事侵权处理亦存在问题,对学生而言:一方面,根据《侵权责任法》的过错责任原则和“谁主张谁举证”的举证规则,学生应对实习单位和学校的过错举证,但处于弱势方的学生进行举证还是相当困难的。^[4]另一方面,侵权损害赔偿一般一次性由侵权人支付相关费用,其计算和鉴定标准都与工伤保险有所不同,不能提供全面和持续的救济,^[5]对实习单位和学校来说:一方面,因学生没有工伤保险,发生工伤事故后,实习单位和学校通常要承担损害赔偿责任,而不能通过工伤保险分担风险。另一方面,虽可进行商业保险赔偿,但一般商业保险远不足以弥补损失。且实践中,商业保险赔偿与民事诉讼赔偿并不实行差额补充赔偿原则。

(二)形成劳务关系,由雇主承担雇主责任

实践中,对学生与实习单位关系亦有认定为劳务关系的。如在案例二中,法院认为实习生在实习期间付出劳动并接受补助,实习单位接受劳务并支出费用,二者形成劳务关系,故应由双方根据各自过错程度承担相应的民事责任。但这期间存在以下问题:第一,实习生是经学校指派至实习单位实习,其档案等仍由学校管理,学生与实习单位之间并非处于平

等的地位。第二,实习生虽有一定补助,但并非劳动的对价。故法院仅以付出劳动并接受补助为依据认定双方形成劳务关系略有牵强。第三,实习生欲获得赔偿,不仅要证明学校或实习单位实施了损害行为,且该行为与损害间有因果关系,还要证明学校或实习单位主观上具有过错。如此,将实习生与实习单位之间的关系认定为劳务关系,并不必然有利于维护实习生的合法权益。此外,若将两者关系认定为雇员与雇主关系,则可直接要求雇主承担无过错责任,而劳务关系中的雇主责任,《侵权责任法》与相关司法解释的规定并不统一,在适用上亦存在混乱。

(三)按工伤事故处理

在案例三中,法院认为,在校生的身份并不当然使得实习生与实习单位之间不能形成劳动关系。理论界亦有不少学者主张当满足一定条件时,学生与实习单位间可形成劳动关系,实习生可享受工伤保险待遇。^[6]另有学者亦认为,“对实习生因工作受伤虽然不能认定为与用人单位产生工伤法律关系,但应当参照工伤相关规定给予一次性赔偿。”^[7]有的地方性法规对实习生的工伤事故作出了相关规定,例如河南、山西、江西等地。但劳动关系的一方(劳动者)需符合年龄、智力、体力、自由和就业愿望的标准。对于年龄、智力和体力这三个条件,一般的实习生均能满足。但对于就业愿望,实习生并不能很好地满足,一般学生实习多以获取实践经验为目的,并非以换取报酬谋生为目的。同时,劳动和社会保障部在2005年发布了《关于确定劳动关系有关事项的通知》,明确了劳动关系的认定标准。也即当用人单位未与劳动者签订劳动合同时,认定双方存在劳动关系可参照工资支付凭证或记录、缴纳各项社会保险费的记录、考勤记录等凭证。所以,司法实践中认定实习生与实习单位形成了事实劳动关系需要参照以上条件方可。

(四)按协议处理

学校、学生和实习单位之间通常会签订实习协议,其内容往往涉及实习生人身伤害赔偿的归责原则、举证责任分配、索赔数额、赔付期限、处理程序等。如案例四,法院即承认学校和实习单位之间的协议,并在涉及实习生人身伤害赔偿方面作出了相应的判决。但实习生往往因为实践技能欠缺等方面的原因,在工作能力上并不能与正式员工等同而言,而且实习单位因为用工成本等因素,并不会对实习生进行全面的工作培训。所以实习单位或出于产品质量的考虑或出于公司信誉的考虑,某种意义上并不愿意接受实习生。而实习生为了获取实践经验,往往会处于谈判协商的弱势地位,因而实习协议亦可能存在着不利于实习生的约定。伤害事故发生后,学校与实习单位互相推诿,导致受伤的学生索赔无门,合法权益往往得不到及时救济。

四、学生实习期间因工受伤事故救济困境原因分析

由于立法上对学生实习期间因工受伤的处理缺乏明确规定,学生在实习期间身份不明确,以及未建立有效的实习制度等原因,司法实践中对学生实习期间因工受伤的处理并不统一,甚至存在很大分歧,以致不能及时有效地保护实习生的权益,亦不能分担实习过程中学校和实习单位的风险,不利于学生的学习实践,影响了学校的教学工作,对实习单位的生产工作亦产生了一定的影响。

(一)含糊不清的法律规定

对于学生与实习单位之间的关系,《劳动法》和《劳动合同法》并没有相应的条款进行规范,而《工伤保险条例》也没有将学生实习期间的工伤事故纳入工伤保险保障体系之中。司法实践中,法院的判决多以《民法通则》、《侵权责任法》、《学生伤害事故处理办法》及《中等职业学校学生实习管理办法》等为依据。但《民法通则》规定得过于原则,缺乏操作性;《侵权责任法》并未明确规定实习生工伤事故的处理,而是将学生实习期间工伤事故纳入一般民事侵权范围。但这些法律规定过于僵硬,不利于实习生权益的有效规范。同时,《学生伤害事故处理办法》虽明确了高校对实习生的安全保障责任,但其只适用于学生在实习工作时间、场所之外受到的人身伤害,学生需举证证明校方存在过错,才有可能要求学校在一定范围内承担责任。再者,《中等职业学校学生实习管理办法》虽对学生实习有一定的规定,但适用范围过窄,操作性不强。

(二)失范缺位的实习制度

虽然《高等教育法》和《职业教育法》等法律法规均鼓励和倡导大中专院校、职业中学和技术学校等学校积极开展各类实习活动,但是对于何谓实习,实习类型的划分,不同类型的实习使得学生与实习单位之间形成的关系的差异如何,学校和实习单位应当如何开展实习,对于实习过程中的学生、学校和实习单位之间的权利义务应如何划分,是否强制签订实习协议等均没有提及。如此一来,现实生活中学校和实习单位开展实习活动便“无章可循”,学生实习期间的工伤事故的救济途径并不畅通,相关部门的管理亦没有依据,以致相关部门管理缺位,实习生合法权益未能得到及时有效维护。

(三)性质不明的实习生法律身份

实习生不仅是实习单位的工作人员,亦具有在校生的身份。一方面,没有法律明确规定,在校生不能成为劳动者,遂实践中亦有法院认定实习生因满足一定的条件,与实习单位形成劳动关系,实习生发生工伤事故受工伤保险体系保障;另一方面,实习生的学籍档案等仍受学校管理,部分实习甚至是学校

教学任务的延续,属于学生选修或必修的课程之一,因而实习生并不具有完全的行动自由,似乎不能满足劳动关系的主体资格要求,因此也不符合工伤保险的保障要求。有鉴于此,不同的实习类型对应的学生在实习期间的法律身份并不一致,而相关法律规定未能对学生实习实践的具体类型进行区分,从而导致司法实践中对于学生与实习单位的法律关系亦认定不一,学生在实习期间因工伤事故所受伤害不能获得及时有效的救济。

五、结语

我国每年都有大批在校学生进行实习,这些学生在实习期间由于工受伤或者患疾病的情况常有发生,但由于立法缺失、制度不健全等原因,学生实习期间遭受工伤时,其合法权益往往得不到保障。为解决这些问题,首先,须从立法上明确各类型实习生的身份,以及其与相应实习单位的法律关系。其次,对于现有关于学生实习期间工伤事故处理方式的抽象原则的法律规范进行具体化规定,可采用司法解释或地方立法的方式。再次,建立健全相关的实习制度,例如,对于商业保险的强制购买、实习协议的强

制签订、学生、学校和实习单位三者之间的权利义务的划分等要严格执行。最后,学生要提高自身的安全防范意识,学校须积极完成实习管理和指导工作,实习单位也应提升自身社会责任感,履行其安全保障义务。

参考文献:

- [1] 人力资源与社会保障部.关于执行《工伤保险条例》若干问题的意见(征求意见稿)[J].劳动和社会保障法规政策专刊,2013,(03).
- [2] 王奕.浅析用人单位在实习生意外伤害处理中的困局[J].常州工学院学报,2014,(02).
- [3] 卫艳霞.实习生因工作受伤可参照工伤标准赔偿[J].人民司法(案例),2009,(10).
- [4] 陈红梅.对高效实习生法律身份的新认识——兼谈实习生劳动权益的保护[J].江淮论坛,2010,(02).
- [5] 张之.实习生法律地位探究及其权益保护机制的构建[J].中国职业技术教育,2013,(21).
- [6] 陈萍.高校学生顶岗实习若干法律问题研究[J].宁夏社会科学,2011,(6).

[责任编辑:张 磊]

Study on the Relief of Injuries Caused by Work during Student Internship

HUANG Mi-mi

(School of Law, Wuhan University, Wuhan 430072, China)

Abstract: There are a large number of students to the enterprises and other units of practice in our country every year, the students in the internship period due to accidental injury or suffering from occupation disease problems often occur, but due to various reasons, the students during the internship due to work injury when the legitimate rights and interests cannot be effectively and maintain, schools and internship units often faced with the risk of high compensation. In order to solve these problems, first of all, we must make specific legislation for the existing practice norms; secondly, we should establish and perfect the relevant internship system; finally, we can give students, schools and internship units a certain guarantee through the compulsory purchase of commercial insurance.

Key words: job internship; work injury accident; accident relief