

董保华 监制
董润青
陈轶凡 主编

保华律师事务所
世泽律师事务所



专业律师累积数年实务经验
打造HR常见问题解决之道

38个人力资源工作点

220个常见法律问题

从招聘到离职

教您做最有效的HR

最新企业人力资源 速查速用全书

| 第二版 |

HR Legal Counsel

HR全流程 法律顾问

法律出版社 LAW PRESS · CHINA



董保华 监制
董润青
陈轶凡 主编

保华律师事务所
世泽律师事务所

HR Legal Counsel

HR全流程 法律顾问

最新企业人力资源
速查速用全书

(第二版)

法律出版社 LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

HR 全流程法律顾问:最新企业人力资源速查速用全书 / 陈轶凡, 董润青主编. —2 版. —北京:法律出版社, 2016. 2

ISBN 978 - 7 - 5118 - 9093 - 1

I. ①H… II. ①陈…②董… III. ①企业管理—人力资源管理 IV. ①F272.92

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2016)第 018027 号

HR 全流程法律顾问:

最新企业人力资源速查速用全书(第二版)
陈轶凡 董润青 主编

编辑统筹 法律应用出版分社
策划编辑 李 群
责任编辑 李 群 李 璐
装帧设计 马 帅

© 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 固安华明印业有限公司
责任印制 翟国磊

开本 710 毫米×1000 毫米 1/16
印张 28.75
字数 478 千
版本 2016 年 2 月第 2 版
印次 2016 年 2 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

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 - 9093 - 1

定价:59.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

编委会

主 编： 陈轶凡 董润青

监 制： 董保华

编 委：

世泽律师事务所（排名不分先后）

严静安 徐玮滢 纪悦颖 黄翼洺

卢 伟 殷利华 朱誉鸣 纪 桦

徐开元 诸韬韬 许文实

保华律师事务所（排名不分先后）

丁在锋 陆佳亮 郭旭瑾 李 白

陆元媛

第二版修订说明

《HR 全流程法律顾问》出版至今受到了广大读者和 HR 的欢迎,本书不仅用“关键词”模式厘清了劳动法领域的专业问题,同时也通过“问题索引”的方式解答了读者在实务中经常遇到的问题。

此次 HR 全流程法律顾问编委会在本书第一版的基础上进一步进行了修订,总体上还是沿用第一版的架构体系,本次增补的内容主要涉及:结合新出台的劳动法领域法律法规对现有知识进行更新、结合实务中 HR 咨询频率较高的问题重新选择案例或者设计问题等,具体修订内容说明如下:

No. 1.2	无固定期限劳动合同	根据最新的浙江、北京等地的地方司法文件修订内容
No. 4.5	外国人及中国台港澳地区人员就业	根据最新的外国人入境完成短期工作的相关规定修订内容
No. 6	劳务派遣	根据《劳务派遣暂行规定》及最新的司法实操进行整体的修改和汇编
No. 7.11	津贴、补贴	更新 2015 年的最新数据
No. 8.1	绩效奖金	根据最新实务操作修订内容并新增一个案例
No. 9.2	独生子女费	根据中央的最新决定及地方已出台的政策,修订内容
No. 11	五险一金	更新 2015 年的最新数据。 根据外国人在中国缴社保的具体实操修订内容
No. 12.4	不定时工作制	增加 Q&A 以及新案例
No. 14.2	婚假	根据 2016 年实施的《人口与计划生育法》以及各地规定修订内容
No. 22.1	集体合同	根据上海最新的地方性法规修订内容
No. 23	工伤	根据最高院的最新规定修订内容并替换案例
No. 25	女职工保护	根据国家及地方最新的法律法规修订内容并增加 Q&A
No. 29	劳动合同解除	根据江苏、浙江、天津等地最新的地方文件修订内容
No. 30	劳动合同终止	根据广州最新的地方性意见修订内容
No. 38	劳动争议	增加 Q&A

由于时间仓促,书中修订难免还存在一些不足和不妥之处,恳请广大读者批评指正。最后再一次感谢广大读者的鼎力支持。

编委会代表:董润青

2016年1月12日

P 前言

reface

自2008年《劳动合同法》出台以来,劳动法律领域逐渐成为我国热门法律领域,用人单位与劳动者对于自身遇到的劳动法律问题越来越关心,但是由于我国相关法律法规数量繁多,司法实践又存在地域性差异,以致一些实务问题给用人单位管理人员和劳动者带来极大的困扰。在此背景下,劳动法实务书籍大量问世,种类繁多,良莠不齐。很多工具书中归纳的法律法规陈旧,索引案例不具有代表性,查阅起来又极不方便,不能很好地解决读者遇到的问题,甚至会误导读者,让其做出错误的判断。本书写作之初,正是为了解决目前很多劳动法工具书存在的问题,真正做到为读者提供较为准确的指导,改变读者往日对于劳动法工具书的看法,给读者以眼前一亮的感觉。可以说,本书是《劳动合同法》出台以来劳动法实务书籍中兼具新意与心意之作,浓缩了《劳动合同法》出台六年多来在实践中的写照,其独特的篇章结构和人性化的写作方式塑造了劳动法工具书的新形象。

本书主要是由保华律师事务所和世泽律师事务所合作所著。由于两家律师事务所都涉足劳动法领域,其平时处理劳动法律纠纷以及提供劳动法律服务为本书的写作积累了丰富的经验。本书写作项目团队主要由两家律所的资深律师组成,虽然他们对劳动法实务问题较为精通,但是在本书写作过程中他们没有懈怠,反而对待所有问题都精益求精,一丝不苟,争取为本书读者提供稳妥的问题解决方案,同时在书籍版面设计、篇章结构设计以及语言表达方面可谓是深思熟虑,把读者的阅读感受放在第一位,让读者能够更加方便快捷地查询到想要了解的内容。本人作为监制,目睹了这本凝结团队智慧的好书产生的全过程,从初期的开会讨论,法律检索,到中期的书稿写作,案例查询,再到最后的

书稿修改,整理完成,可谓一步一个脚印,脚踏实地地完成,每个工作人员都付出了大量的时间和心血,相信读者在后续阅读过程中定能感受到本书创作团队的诚意,同时深入发掘出本书蕴含的实务价值。

本书从劳动法领域的热门关键词入手,在进行穷尽式搜索后按关键词整合相关法律法规,对与每个关键词有关的热点问题进行深入浅出的分析,必要时配以案例帮助理解,最后进行实务指导,解决困扰读者的问题,本书脉络清晰,逻辑严密,是值得一读的劳动法及人事管理工具书。

虽然本书作为一本劳动法实务工具书已经最大限度做到严密准确,但是由于劳动法实务领域的问题非常繁琐,新问题不断产生,而相关法律法规又会随着社会的发展而更新,司法实践更是处于改进与变化之中,因此,日后书中定会有一些不足之处,恳请各位读者给予指正。

最后,值此本书付梓之际,谨向上海保华律师事务所和上海世泽律师事务所为本书写作辛苦耕耘的工作人员、为本书写作提供协助的华东政法大学研究生以及法律出版社的工作人员,致以最诚挚的谢意!

董保华

2014年3月

C 目录
Contents

| 第一篇 劳动关系的建立 |

No. 1	劳动合同	3
1.1	固定期限劳动合同	3
1.2	无固定期限劳动合同	4
1.3	以完成一定工作任务为期限的劳动合同	7
1.4	非全日制劳动合同	9
No. 2	事实劳动关系	14
2.1	事实劳动关系	14
2.2	二倍工资	17
No. 3	劳务关系及特殊劳动关系	23
3.1	劳务关系	23
3.2	特殊劳动关系	27
No. 4	就 业	29
4.1	就业权利	29
4.2	就业管理	30
4.3	就业歧视	31
4.4	招工(招用、招录、录用)	33
4.5	外国人及中国台港澳地区人员就业(就业证、就业许可)	34
No. 5	劳动合同的效力	37
5.1	劳动合同的生效时间	37
5.2	劳动合同的无效情形	39
5.3	劳动合同无效的后果	43

No. 6	劳务派遣	47
6.1	三性(临时性、辅助性、替代性)	50
6.2	同工同酬	51
6.3	连带责任	52
6.4	劳务派遣协议	53
6.5	退回	55

第二篇 劳动关系的履行

No. 7	工资	61
7.1	工资总额	61
7.2	平均工资	62
7.3	最低工资	62
7.4	加班工资	65
7.5	假期工资	68
7.6	事实劳动关系工资	71
7.7	试用期工资	72
7.8	服务期工资	72
7.9	劳务派遣工资	72
7.10	无效合同工资	73
7.11	津贴、补贴	73
7.12	及时足额支付工资	79
7.13	调整劳动报酬	81
7.14	克扣、拖欠工资	83
No. 8	奖金	87
8.1	绩效奖金	87
8.2	年终奖金	91
8.3	十三薪	92
No. 9	福利待遇	97
9.1	低温津贴	98

9.2	独生子女费	98
9.3	保健食品费	101
9.4	企业年金	102
No. 10	试用期	104
No. 11	五险一金	108
11.1	养老保险	109
11.2	医疗保险	116
11.3	失业保险	120
11.4	工伤保险	124
11.5	生育保险	129
11.6	外国人及中国港澳台地区人员社会保险	132
11.7	住房公积金	133
No. 12	工作时间	137
12.1	标准工时制	137
12.2	缩短工时制	138
12.3	综合计算工时制	138
12.4	不定时工作制	140
12.5	计件工时制	143
12.6	延长工时制	144
No. 13	加班	146
13.1	工作日	146
13.2	公休假日	147
13.3	法定休假日	147
13.4	加班、加点	149
No. 14	休假	152
14.1	年休假	152
14.2	婚假	156
14.3	事假	158
14.4	丧假	159

14.5	探亲假	159
14.6	计划生育手术休假(节育假)	160
No. 15	病假和医疗期	162
15.1	病假	162
15.2	医疗期	165
No. 16	保密和竞业限制	169
16.1	保密、商业秘密	169
16.2	竞业限制	171
第三篇 用工管理与民主管理		
No. 17	规章制度	179
17.1	规章制度的内容	179
17.2	规章制度的制定	181
17.3	规章制度的效力	183
No. 18	绩效	186
18.1	绩效考核	186
18.2	绩效改进	188
No. 19	培训	192
19.1	岗前培训	192
19.2	不能胜任工作+培训	194
19.3	专业技术培训(培训费用)	197
19.4	服务期	199
No. 20	工会	204
20.1	企业工会组织	204
20.2	工会组织的建立	205
20.3	工会主席	207
20.4	工会经费(会费)	211
20.5	工会职权(职能)	212

No. 21	民主管理	216
21.1	职工代表大会	217
21.2	职工代表	218
21.3	职工董事和监事	219
21.4	厂务公开	220
No. 22	集体协商	221
22.1	集体合同	221
22.2	规章制度集体协商	225
 第四篇 劳动保护 		
No. 23	工 伤	229
23.1	工伤认定	229
23.2	劳动能力鉴定	234
23.3	工伤保险待遇	236
No. 24	职业病	247
24.1	职业病危害因素	248
24.2	职业病防治义务	248
24.3	职业病诊断与鉴定	253
24.4	职业病待遇	254
No. 25	女职工保护	256
25.1	女职工劳动禁忌	256
25.2	女职工保健	259
25.3	生理期	260
25.4	孕期	260
25.5	产期	270
25.6	哺乳期	274
No. 26	劳动安全卫生	278
26.1	劳动安全卫生制度	278

26.2	劳动防护用品	279
26.3	职业健康检查	279
26.4	女职工和未成年工安全卫生保护	280

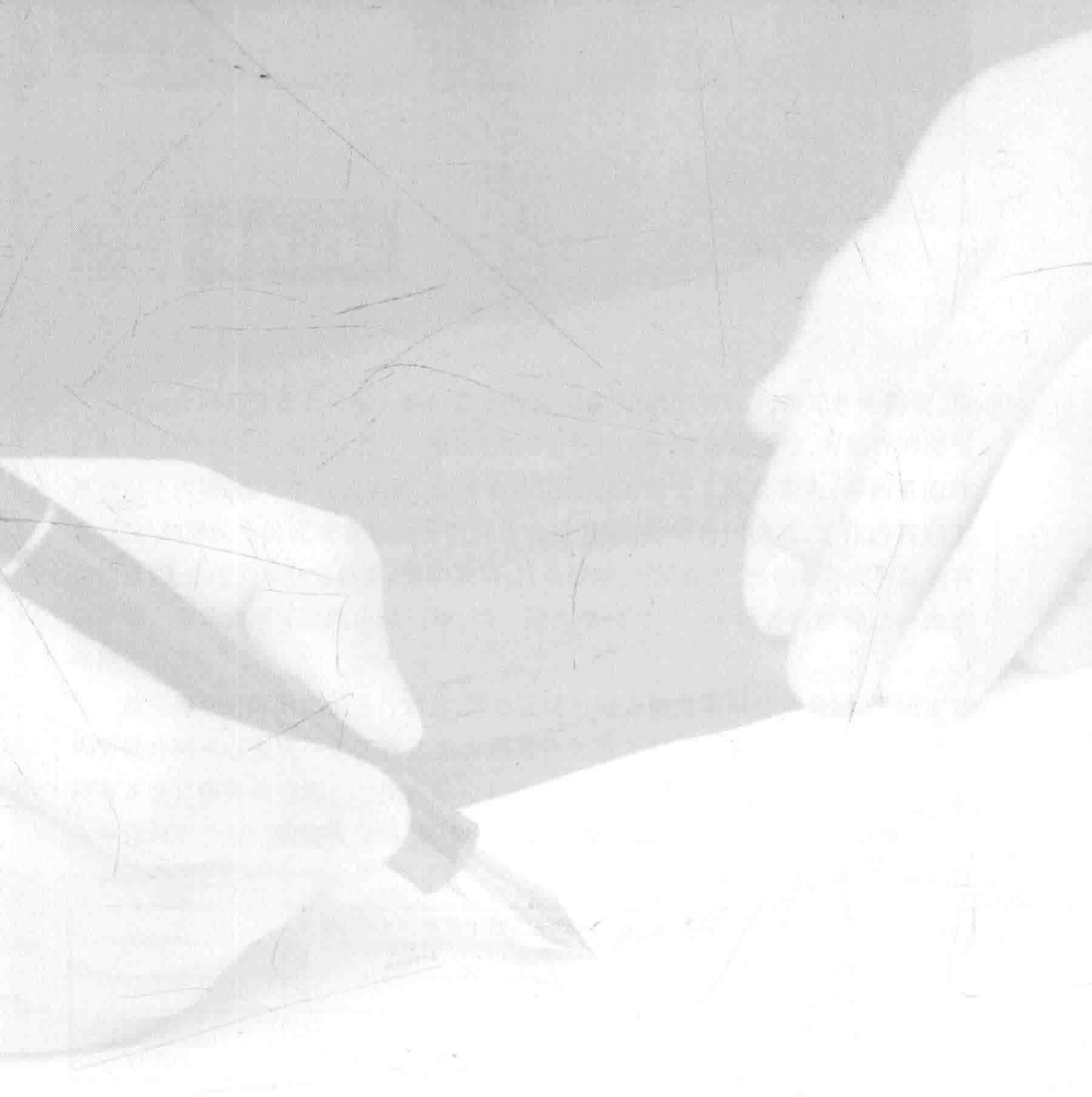
第五篇 劳动关系的变更、解除与终止

No. 27	劳动合同变更	285
27.1	书面形式变更	285
27.2	调整工作岗位、降薪	287
27.3	工作地点变更	289
27.4	合同期限延长	290
No. 28	劳动合同中止	293
No. 29	劳动合同解除	295
29.1	协商一致解除	296
29.2	劳动者辞职	299
29.3	推定解除	302
29.4	过失性解除	304
29.5	无过失性解除	309
29.6	解除限制	311
29.7	离职手续	312
No. 30	劳动合同终止	317
30.1	期限届满终止	317
30.2	法定终止	321
30.3	离职手续	324
No. 31	退休	328
No. 32	裁 员	331
32.1	裁员的许可条件	331
32.2	裁员的限制条件	335
32.3	裁员的禁止条件	335

32.4	经济补偿金的设定	336
No. 33	经济补偿金	338
33.1	经济补偿金的适用情形	338
33.2	经济补偿金的计算标准	342
No. 34	赔偿金	347
34.1	用人单位承担的赔偿金	347
34.2	劳动者承担的赔偿金	354
No. 35	违约金	357
35.1	适用于服务期的违约金	357
35.2	适用于竞业限制的违约金	363
第六篇 劳动争端		
No. 36	时 效	369
36.1	仲裁申请时效	369
36.2	诉讼时效	373
36.3	时效期间内日期计算方法	375
36.4	劳动保障行政部门的追诉时效	375
No. 37	劳动监察(劳动保障监察)	377
37.1	劳动保障监察制度的基本概念	377
37.2	劳动保障监察制度的运作模式	379
37.3	劳动保障监察程序的结果	382
37.4	劳动保障监察与诉讼的关系	386
No. 38	劳动争议	388
38.1	协商	389
38.2	调解	392
38.3	劳动争议仲裁	395
38.4	劳动争议诉讼	400

附录 主要法律法规及司法解释

中华人民共和国劳动合同法(2012.12.28 修正)	407
中华人民共和国劳动合同法实施条例(2008.9.18)	418
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(2001.4.16)	422
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(二)(2006.8.14)	425
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(三)(2010.9.13)	427
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)(2013.1.18)	429
后记	431



第一篇

Chapter

1

劳动关系的建立