

法律培训指定教材



劳动合同法及实施条例

321 个实际疑难问题详解

LAODONGHETONGFAJ I SHI SHI TIAOLI
321GESHIJIYINANWENTIXIANGJIE

最实际、棘手的问题 最权威、详尽的解答

中国劳动法学研究会 曹可安/主 编

本书中的所有问题，均来自于经原劳动和社会保障部劳动工资司、人力资源和社会保障部劳动科学研究所、中国劳动法学研究会整理、由全国实际工作部门和用人单位提出的在《劳动合同法》实施当中遇到的疑难问题。

京 华 出 版 社

劳动合同法及实施条例

321 个实际疑难问题详解

曹可安

唐 鏞 主 编

蓝 珍

京华出版社

图书在版编目(CIP)数据

劳动合同法及实施条例 321 个实际疑难问题详解/曹可安著. —北京:京华出版社, 2008. 8

ISBN 978-7-80724-579-7

I. 劳… II. 曹… III. 劳动合同法—中国—问答
IV. D922.525

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2008)第 114269 号

劳动合同法及实施条例 321 个实际疑难问题详解

著 者□曹可安 唐 镛 蓝 珍

出版发行□京华出版社

(北京市朝阳区安华西里一区 13 楼 2 层 100011)

(010)64258473 64255036 84241642(发行部)

(010)64259577(邮购、零售)

(010)64251790 64258472 64255606(编辑部)

E-mail:jinghuafaxing@sina.com

印 刷□三河九洲财鑫印刷有限公司

开 本□787mm×1092mm 1/16

字 数□870 千字

印 张□47.25 印张

版 次□2008 年 9 月第 1 版

印 次□2008 年 9 月第 1 次印刷

书 号□ISBN 978-7-80724-579-7

定 价□98.00 元

京华版图书,若有质量问题,请与本社联系

前言

《劳动合同法》从2008年1月1日颁布施行以来,作为一部关系到亿万劳动者和广大用人单位切身利益的重要法律,受到社会各界的广泛关注,得到广大职工群众的普遍拥护。《劳动合同法》的贯彻实施,不仅有利于更加切实有效地保护劳动者的合法权益,同时也有利于增强企业凝聚力,有利于促进企业长远发展,对于实现劳动关系双方利益的平衡、促进劳动关系规范有序发展、构建和谐稳定的劳动关系进而促进社会和谐都具有十分重要的意义。

《劳动合同法》的颁布实施,对用人单位的人力资源管理来说,既是机遇,但更是挑战。只有改变原来粗犷的人力资源管理模式,才能更好地适应法律的要求,才能降低企业的人工成本。从《劳动合同法》颁布实施八个多月的情况来看,绝大多数企业对法律的贯彻实施是主动的、认真的,通过开展宣传培训、规范用工行为、完善劳动规章制度、加强劳动合同日常管理等措施,提高了人力资源管理水平。但是,也有一些企业对法律的实施认识还不到位,社会上也还有一些不同的认识,认为这部法律的实施会导致用工机制僵化、带来用工成本上升、影响就业和投资环境等等。

对于这些企业的认识,我们认为,主要是因为对法律的理解不全面、不准确造成的。

现在,《劳动合同法实施条例》正式颁布了。这部法律解决了《劳动合同法》的不足,细化了《劳动合同法》难以直接操作的原则性规定,补充和完善了《劳动合同法》的漏洞,对实践中存在不同理解的法律条款,作出了统一解释。对于我国劳动合同法律制度的完善,具有十分重大的意义。

本书收集了《劳动合同法》实施以来实践中提出的疑难问题,力图根据《劳动合同法实施条例》的规定和《劳动合同法》的立法精神作出回答,以解决这些问题。

本书的形成,得到了人力资源和社会保障部劳动科学研究所、中国劳动法学研究会、北京金色蓝领人力资源服务有限公司及其总经理蓝珍先生以及北京涌金律师事务所刘新律师的大力支持,中国人民大学的魏韵、史珍珍、吴瑶、杨玉梅、吴梅影做了大量的工作,在此表示深深的感谢!

由于时间仓促,错误在所难免,希望读者不吝指正!

编著者

二〇〇八年九月

目 录

前 言

一、总则部分

1. 新合同法颁布后，企业现行的规章制度是否仍然有效，还是需要按新法程序重新讨论通过后方可执行？ (3)
2. 新订立规章制度不经过职代会讨论，直接与工会协商确定是否可行？如果必须经过职代会讨论，产生职工代表的人数比例有什么要求？ (6)
3. 母公司下属分公司没有法人地位，具有工会和职代会，而母公司没有工会。分公司通过职代会、工会制定的制度是否合法？ (9)
4. 《劳动合同法》与三项制度改革员工能上能下、能进能出、能高能低的关系是什么？ (11)
5. 分公司有营业执照，无法人资格，制定的规章制度有无法律效力？能否签订劳动合同？ (13)
6. 《劳动合同法》对劳动者提出诉讼的程序没有做出详细规定，是否要求劳动者与工会协商？ (15)
7. 规章制度制成员工手册，人手一册（由每人签字）。但规章制度有变化之后，如果重新印制成本太高，可能只对有变化的进行印刷再由每人签收，但员工此时不同意这种规章制度的变化，拒不签收怎么办？ (17)
8. 国有企业改制过程中，在劳动关系的处理方面有哪些需要注意的问题？ (19)
9. 违纪员工称其未看到在内部网上公示的规章制度，用人单位该如何处理？ (21)
10. 在告知新员工规章制度时，如何确定新员工对规章制度是认同的？应当保留哪些记录？ (23)
11. 企业文件规定“本企业只执行年休假而不执行探亲假”的条款是否合法？ (25)
12. 目前使用劳务派遣人员的服务性岗位，如学生或职工食堂及环境保洁业务

- 等，能否由企业与其承包商签订经济承包合同，而不形成劳动关系？如果这样，其承包者的用工主体资格是否适格？ (27)
13. 如何实现《劳动法》与《劳动合同法》的平稳过渡？ (30)
14. 公司规章制度修订后的公示形式有哪些？ (33)
15. 当职工代表的意见与企业利益不一致，并影响企业的发展时，企业应该如何应对？ (34)
16. 对劳动者的定义在哪里有明确的解释？退休返聘人员、协保人员、在党校的学习生等算不算劳动者？ (36)
17. 未经过民主程序的规章制度是否一定无效？ (39)
18. 单位没有工会组织，规章制度的民主程序该如何进行？ (41)
19. 工会是否必须设立？它的权限是否要强制性约定？ (43)
20. 外商办事处是否一定要有自己的工会？ (45)
21. 下级非法人单位的规章制度与上级单位不一致时，执行哪一方面的规章制度？分公司与项目部的规章制度不一致时，如何处理？ (46)
22. 用人单位没有按《劳动合同法》第四条的规定，将涉及劳动者切身利益的规章制度和重大事项决定公示，或者告知劳动者，其规章制度和重大事项决定是否有效？ (48)
23. 用人单位未成立工会的应该如何处理？ (50)
24. 跨国企业有总部和多家分店，总部和部分分店成立的工会，规章制度的通过是否与总部工会平等协商确定即可？尚未组建工会的企业如何操作？ (52)
25. 哪些方式公示或告知劳动者为有效？ (54)

二、劳动合同的订立

26. 2008 年 1 月 1 日后劳动者在用人单位连续工作满 10 年，但原合同尚未到期，是必须按 10 年到期时间签订无固定期限合同，还是可继续履行完原合同后再签？ (59)
27. 员工在同一企业工作离职两年后再入企业是否可约定试用期？ (61)
28. 《劳动合同法》第十四条第（一）项中的“满十年”与第（二）项中的“满十年且距法定退休年龄不足十年”有什么区别？成立 8 年的外企应使用哪条？ (63)
29. 员工不签订合同又不离职的，企业应该怎么处理？ (66)
30. 省工业公司的下设部门，例如营销中心，按国家要求，相对独立运行，省工业公司授予一定的人权和事权，在此情况下，营销中心是否可以跟职工直接签订合同？若不行，采取省工业公司授权的方式可否，是否合法？若

- 授权签订，合同文本上应盖工业公司的章还是营销中心的章？……（68）
31. 已形成事实劳动关系，补签劳动合同，期限是从什么时候签订？…（71）
32. 烟草行业烟叶产区的单位每年使用大量的农民技术员，时间一般从年初的3、4月份工作到9、10月份。请问，该类人员是否可以签订以“完成一定任务为期限”的合同？签订该类合同，是否不用缴纳各种社会保险费，合同解除或终止后不用支付经济补偿金？……（73）
33. 新参加工作的大学生存在一个试用期和见习期的问题，试用期最长6个月，见习期时间为1年。而且见习期和试用期内的工资标准也都有不同，就我们行业来讲，按照国家与省里有关规定，大学生试用期内的工资标准可能会远远高于见习期内的工资标准。请问，在与新参加工作的大学生签订合同时，是否可以同时约定试用期和见习期？……（76）
34. 关于劳动报酬是劳动合同的法定条款，法律赋予用人单位和劳动者充分的协商权，只要工资不低于当地最低工资标准即可。《劳动合同法》除劳务派遣外，规定只有在劳动合同中未约定或约定不明确时，对用人单位才有同工同酬的约束。（1）同工同酬对用人单位还有哪些约束？（2）如果劳动报酬约定明确（书面），是否不受同工同酬规定的约束？（3）劳务派遣中同工同酬（《劳动合同法》第六十三条），按用人单位同类岗位或该地区相近岗位劳动报酬确定，是否是对同工同酬的解释？如果是烟草行业唯一特殊岗位，无参照，怎么办？……（78）
35. 工业企业对劳动者的工作岗位和工资动态管理较频，如何签订劳动合同？……（82）
36. 营销人员地区转变比较频繁，如何在劳动合同中明确规定工作地点？…（85）
37. 同一法人单位下，各下属非法人单位在制定企业规章制度、签订劳动合同及工资收入分配方面能否各自为主体，需要注意哪些事项？……（87）
38. 《劳动法》规定，复原转业军人初次就业可以签订无固定期限劳动合同，而《劳动合同法》未做规定，是否按照《劳动法》执行？……（89）
39. 没有法人资格的单位，一定要上级单位委托才能签订劳动合同吗？……（91）
40. 根据《北京市劳动合同规定》，非法人企业也可以与职工签订劳动合同，不需要上级单位委托。这与《劳动合同法》的精神相违背吗？……（93）
41. 企业解除员工劳动合同后，半年后再录用，所签的合同是否算作“连续订立两次固定期限劳动合同”？……（95）
42. 在制定薪酬方案中，本着尊重历史的原则，对老员工设立了“保留工资”，这对新员工来讲，是否违反了“同工同酬”？……（98）

43. 《劳动合同法》第十七条就劳动合同内容有了新规定，那是否意味着企业原来签订的劳动合同应于 2008 年重新修订劳动合同文本，重新签订劳动合同？…………… (101)
44. “在本单位连续工作满十年以上”中“十年”的计算是从 2008 年 1 月 1 日起计算，还是从在本单位参加工作之日起计算？…………… (103)
45. 劳动合同中约定劳动报酬与同工同酬的关系如何处理？…………… (105)
46. 季节工签订劳动合同是否按照《劳动合同法》第十五条执行？…………… (108)
47. 母公司、子公司都有法人，但子公司没有人事权，子公司劳动者的劳动合同由母公司代签，是否合法？…………… (110)
48. 对于企业内退人员，是否需要与其签订劳动合同？单位已经内退人员，过去没有签劳动合同，《劳动合同法》实施之后，是否需要签订劳动合同？…………… (112)
49. 为统一各省在劳动合同中的条款内容、避免重复工作或出现遗漏条款，能否提供《固定期限的劳动合同》、《无固定期限的劳动合同》、《非全日制劳动合同》、《以完成一定任务为期限劳动合同》的范本？…………… (115)
50. 原正式职工需要签订《无固定期限劳动合同》吗？其合同文本是否与其他人员签订的《无固定期限劳动合同》一致？…………… (117)
51. 企业接收地方政府指令分配的复转军人，在第一次签订劳动合同时，可否依照《劳动合同法》第十九条之规定约定试用期？…………… (122)
52. 企业与员工签订劳动合同时，企业法定代表人可否委托其分支机构（如分厂、车间、部门等）的负责人代为签署？…………… (124)
53. 2008 年 3 月，某用人单位雇用司机一名，工资 800 元；2008 年 4 月雇用司机一名，工资 900 元；2008 年 5 月，雇用司机一名，工资 1200 元。三人工资均在合同中明确约定，是否属于违反“同工同酬”的原则？…………… (126)
54. 对于分流的职工怎样签订劳动合同？如果都要签订无固定期限劳动合同，由此带给企业的压力该怎么化解？…………… (128)
55. 对于十几年以上的烟区季节工，能不能不签订无固定期限劳动合同？是否到退休年龄后，也与正式工一样同工同薪？…………… (131)
56. 某国有单位 20 世纪 70 年代成立集团企业，其职工工龄已有二十多年。这些职工的劳动合同应该与谁签订？…………… (134)
57. 《劳动合同法》第九条规定，用人单位不得扣押劳动者的“其他证件”。但企业因为招标等工作需要，将一级建造师、项目经理等资格证书进行统一管理，这样做违法吗？如何处理？…………… (136)
58. 工作 10 年以上的待岗职工，签订劳动合同的期限应该怎么确定？…………… (139)

59. 内退职工签订劳动合同的文本与在岗人员的文本有无区别? (141)
60. 招用非全日制工, 用工一年、两年以上或十年后, 其本人要求签订劳动合同, 是否要签订劳动合同? (143)
61. 法律不禁止双重、多重劳动关系。对于兼职人员不签订劳动合同算不算违法? (145)
62. 《劳动合同法》实施后, 脱密期应该提前多长时间约定? 原约定的脱密期是否还有效? (147)
63. 职工保存的合同丢失了怎么处理? 是由用人单位补办, 还是以留存的劳动合同为依据? (151)
64. 对试用期的员工是否可以在合同中单独约定报酬标准, 如只约定发放基本工资, 而不发放绩效工资? 这样做是否违反了《劳动合同法》第二十条的精神和同工同酬的原则? (152)
65. 某女员工与用人单位签订了 9 年的劳动合同 (合同期跨 2008 年 1 月 1 日), 在合同到期时该女工怀孕。当“三期”结束时, 其在用人单位工作已满 10 年。请问: 这时该女员工能否提出与用人单位签订无固定期限劳动合同? 用人单位可以拒绝吗? (154)
66. 签订劳动合同时, 是否可以就工作岗位聘用期限专门签订与劳动合同期限不一致的岗位协议? (157)
67. 是否可以约定特殊福利待遇来挽留人才, 并将部分劳动福利变为民事债务? 特殊福利可以包括哪些项目? (159)
68. 以完成一定工作任务为期限的劳动合同, 用人单位与劳动者的社保如何缴纳? 标准如何确定? (161)
69. 竞业限制中用人单位支付给劳动者的经济补偿参照什么标准设定? (163)
70. 劳动合同什么时候正式生效? (165)
71. 律师、医师、会计师等的执业档案被扣, 应如何处理? (168)
72. 某国有银行合同制员工, 工作八年期间, 签订劳动合同两次以上, 后银行改为与劳务公司签订合同。如果这种情况延续到 2008 年后, 是否可要求与其签订无固定期限合同? (169)
73. 员工携带他人身份证或假身份证应聘, 建立的劳动关系是否受到《劳动合同法》保护? (171)
74. 专业技术培训包括企业内部培训吗? 培训费用是否是企业财务列支项目? (174)
75. 以前签订劳动合同约定违约金的, 《劳动合同法》实施后, 用人单位应该怎么处理? (179)

76. 如何理解劳动合同订立时所依据的“客观情况发生重大变化”? … (183)
77. 劳动报酬与工资标准的概念与区别是什么? …… (186)
78. 至 2008 年 1 月 1 日前, 在合同期内的职工, 新旧合同交替期间如何处理?
…… (189)
79. 劳动合同期限为 1 年的, 试用期应是多长时间? …… (191)
80. 对于厂家支付工资, 商场代为管理的厂方促销员, 其劳动关系如何订立?
是否可以收取一定数额的保证金及离店违约金? …… (194)
81. 烟草行业由于管理体制等历史原因, 存在正式工与人事代理工、劳务派遣
工三种用工形式, 如何解决同工同酬的问题? …… (196)
82. 按《劳动合同法》第八条规定, 用人单位在招聘新员工时, 应当保留哪些
记录, 以证明用人单位履行了告知义务? …… (199)
83. 用人单位在与劳动者连续订立两次固定期限劳动合同后, 是否续订劳动合
同, 其主动权是否在劳动者? 用人单位能否在第二次固定期限劳动合同期
满时单方终止劳动合同而不再续签? …… (202)
84. 企业对高级管理人员实行易岗易薪, 是否需要在劳动合同中特别约定?
…… (206)
85. 与母公司签订劳动合同但在子公司工作的人员, 其劳动合同关系怎么界
定? …… (208)
86. 某企业与个别员工已签订两次以完成一定工作任务为期限的劳动合同, 第
三次是否要签订无固定期限劳动合同? …… (210)
87. 根据《劳动合同法》的规定, 用人单位自用工之日起满 1 年不与劳动
者订立劳动合同的, 视为用人单位与劳动者已订立无固定期限劳动合
同。请问: 在视为用人单位与劳动者已订立无固定期限合同之日起,
用人单位是否应该依据《劳动合同法》第八十二条规定向劳动者每月
支付两倍工资? …… (213)
88. 《劳动合同法》规定, 用人单位不得与劳动者约定由劳动者承担违约
金, 请问企业与应届毕业生签订的接收协议中约定的违约金是否受此
限制? …… (216)
89. 返聘、内退职工是否存在同工同酬问题? …… (217)
90. 法律规定企业不能向员工收取押金, 但公司商品价值贵重, 公司应该怎样
规避风险? 对于以前收取的押金, 需要退还吗? …… (219)
91. 劳务派遣公司已经与员工签订期限 1 年的劳动合同, 而现在法律规定合同
期限应为 2 年以上。请问, 公司是重新签订合同, 还是等合同期限到期后
再签? …… (221)
92. 服务行业的员工因为年龄过大而不适合继续在窗口岗位工作, 企业应如何

- 与之签订合同? (223)
93. 按照《劳动合同法》规定, 是否两次签订固定期限劳动合同后, 第三次必须签订无固定期限劳动合同? 对于连续订立两次固定期限劳动合同, 无固定期限劳动合同是从第二次合同签订日起, 还是从第二次劳动合同期满时起劳动者才可以要求签订无固定期限劳动合同? 第一次签订和第二次签订有无时间限制? (225)
94. 如果员工自愿签订为期 1 年的合同, 企业可以与之签订吗? (227)
95. 如何理解《劳动合同法》第十一条? 是否可以理解为只要双方当事人约定了报酬, 就可以同工同酬? 公司对 2008 年 1 月 1 日后进入公司的员工与现有员工采取两种不一致的工资制度, 是否违反同工同酬的原则? (229)
96. 对于劳动合同中没有约定违纪处理依据的, 如果员工违反规定后对其进行处理, 是否有依据不足之嫌? (232)
97. 对于用人单位核心、关键岗位上的员工, 可否采用与之签订培训协议约定服务期限的办法来回避“先退休、再返聘”的限制? (235)
98. “续订劳动合同”是指双方同意续订吗? 如果劳动者提出续订, 用人单位可以拒绝吗? (238)
99. 其他情形如协商解除、裁员、客观情况变化等, 能解除试用期员工的劳动合同吗? (241)
100. 《劳动合同法》规定, 用人单位为劳动者提供专项培训费用, 对其进行专业技术培训的, 可以与该劳动者订立协议, 约定服务期。请问: 是不是只有这一种情况才可约定服务期? 如果引进人才时给车给房, 能够以此约定服务期吗? “专业技术培训”的定义是什么, 包含专业管理培训吗? 如培训研究生、MBA、EMBA 等? (246)
101. 合同期满后员工自愿离职, 是否也要支付补偿金? 签订固定期限劳动合同, 在合同期满后也要支付补偿金吗? 如要支付, 与签订无固定期限劳动合同后终止劳动合同有什么区别? (248)
102. 如果劳动者自己不愿与企业签订劳动合同, 但又想在企业工作, 企业该如何应对? 劳动合同到期以后, 公司要与员工签合同, 而员工不愿续签且不主动提出辞职, 该如何处理? (255)
103. 法律规定, 用人单位招用员工不允许收取押金或要求劳动者提供担保, 但是, 企业有部分岗位, 如收银员、出纳员, 在工作中会接触大量现金, 如果劳动者携款而走, 用人单位该如何应对? 对于这些特殊职位的招聘, 用人单位要求劳动者提供本地户籍担保人是否违反《劳动合同法》第九条的规定? (257)

104. 员工故意隐瞒自身患有先天性疾病，用人单位招用后得知该疾病随时有可能发作，并致残或影响生命，企业应如何处置？ (260)
105. 《劳动合同法》没有约定竞业限制补偿金的发放标准，立法者是怎么考虑的？是否希望由各地根据情况制定补偿标准？ (263)
106. 在试用期内，用人单位与劳动者应该签合同吗？如果试用期 3 个月，劳动合同至少该签多长？第一次入职试用后离职，之后再重新入职其他岗位，可否约定试用期？试用期员工表现不符合用人单位的要求，在双方协商一致的情况下能够延长试用期吗？ (265)
107. 毕业实习生有无最低工资限制？需要与之签订劳动合同吗？ (268)
108. 如果劳动者刚过试用期，提前 3 天提出离职，可否扣除其 27 天的工资？ (270)
109. 目前，证券公司对经纪人的管理采用以下方法：试用或初期的经纪人与公司签订劳务协议，约定考核办法和报酬形式，报酬方式为底薪+提成。请问：《劳动合同法》实施后，还能与经纪人签劳务协议吗？能不能按劳务派遣方式实利用工管理？如果必须与经纪人签订劳动合同，为发展客户数量、完成经济指标，是否可以签“以完成一定工作任务为期限的劳动合同”？ (273)
110. 用人单位在学生毕业前、理论课结束后，把初步面试合格的学生安排到相应岗位实习，实习期间发给生活费，实习期满后回学校参加毕业考试，取得毕业证后再签订劳动合同，不再规定试用期。请问，这些学生在实习期是否需要订立劳动合同？如果要签订，是否存在社会保险关系问题？ (276)
111. 签劳动合同与签协议，对企业而言有什么不同的责任和风险？ ... (280)
112. 转业军官和退伍兵可以有试用期吗？ (283)
113. 特殊工种的工作年限可以折算，如 1 年按一年半计算。若工作 7 年，是否可视为连续工作满 10 年？ (285)
114. 招聘人员的试用期与大学毕业生的见习期有何区别？过去规定的“大学本科生见习期一年满后即转正”，此“见习期”是否可作为“试用期”？ (288)
115. 某临时工在一集团企业连续工作 18 年，现在生病住院用去 5 万多元。该临时工未与企业签订劳动合同，企业也没有给其办理各项保险和交“三金”。请问：该员工要求企业支付医疗费和劳动补偿合理吗（企业已为正式工办理了医疗保险等）？能否要求企业补交相关各项保险？能否要求企业签订无固定期限劳动合同？ (292)
116. 劳动合同于 2007 年 12 月 31 日到期，可否在 12 月 31 日之前与劳动者协

商一致后，重新签订劳动合同？	(294)
----------------------	-------

三、劳动合同的履行和变更

117. 子公司或分公司人员借调到母公司工作，借调期间工作地、工作内容发生变化，问：通过借调手续后是否需要变更劳动合同，如借调手续中本人已签字，是否算作变更协议？工作岗位变化，如内退或者从管理岗位到生产一线岗位后，需要变更劳动合同吗？	(299)
118. 变更劳动合同期限算不算续签合同？如原来签 3 年合同，到期前变更为 5 年，是否算续签？	(302)
119. 员工经组织安排，在总公司下设的各个子公司之间调动，是否需要解除合同重新签订新合同，是否需要支付经济补偿金？	(304)
120. 某省工业公司管理体制改革后，工业公司是法人，下面的烟厂作为生产加工点没有法人地位，在签订劳动合同时，烟厂可以作为用人单位与职工签订合同吗？是否需要省工业公司授权？	(306)
121. 某烟厂是集团下属单位，集团职工都与烟厂签订合同，在本次调整中，烟厂与集团脱离，现集团职工原与烟厂签订的合同是否需要与烟厂解除，再与集团签订合同？烟厂要支付补偿金吗？不支付补偿金原合同内容不变，是否可以？某企业进行股份制改革，在原企业所在地设立一个新的子公司，将原企业的主要业务、资产划转到新设公司，按照“人随资本走”的原则，相应的人员也进入新设立的公司。请问：进入一个新公司的员工劳动合同该如何处理？	(311)
122. 某些无固定期限劳动合同的员工不能胜任劳动合同签订时的工作岗位，本人又不同意更改合同内容，用人单位该如何做？	(314)
123. 支付令的法律效力如何？企业接到支付令后仍不支付或无能力支付时怎么办？	(317)
124. 工资高于当地最低标准，加班费可否按最低标准支付，是否违法？	(320)
125. 球会的日工（会所部及草坪部均有多名日工，享受公司福利待遇，工资按日计算）如何处理？是否要变成月工？球会草坪部的临时工（不享受公司福利待遇，工资按日结算）如何处理？是否取消临时工，改成以完成一定工作任务为期限的合同用工？	(323)

四、劳动合同的解除和终止

126. 企业结合岗位重要性与管理人约定：若员工提出解除劳动合同需提前 60 天书面通知。此约定是否合法？	(329)
---	-------

127. 企业是否可以员工旷工达到一定次数为由辞退员工? (332)
128. 被判处缓刑的员工,《劳动法》没有规定要解除劳动合同,按《劳动合同法》第三十九条第六款“用人单位可以解除合同”,是不是一定要解除? 原来没有解除的,2008 年 1 月 1 日前是否要解除? (334)
129. 企业与职工解除劳动合同后,职工不在相关手续上签字,有关社保机构(失业保险)不接收档案,企业怎么办? (336)
130. 用人单位违法解除或终止劳动合同,劳动者要求继续履行劳动合同和用人单位支付赔偿金的救济方式有无先后顺序,哪一种方式优先适用? 如果劳动者坚持要求继续履行劳动合同而用人单位不愿意,怎么办? (338)
131. 现在企业实行全员竞争上岗,岗位是靠竞争得到的,如何落实《劳动合同法》第四十条第二款? (340)
132. 就经济补偿时的月工资来说,当劳动者月工资低于企业人均工资时,是否不再执行劳动部发[1994]481 号文,即不再按企业月平均工资的标准支付,而是在不低于社会最低工资标准的前提下,按劳动者实际前 12 个月的平均工资支付? (342)
133. 某职工不辞而别后,企业得知该员工在国外,企业如何处理? ... (345)
134. 《劳动合同法》第四十七条关于经济补偿金最高封顶 12 年的规定是特指高工资收入的劳动者,还是泛指所有与企业解除劳动关系的劳动者? ... (347)
135. 《劳动合同法》第三十九条第(六)项中是否包括“强制戒毒、拘留双规”等情况? 如果不包括,该如何处理? (348)
136. 劳动者的劳动关系转移到劳务派遣单位,原用人单位是否要支付经济补偿金? (351)
137. 因工作不能胜任而解除劳动合同,支付补偿金最多是否不超过 12 个月? (354)
138. 《劳动合同法》第八十七条是否可理解为支付赔偿金之后还必须支付补偿金? (357)
139. 职工达到法定退休年龄时,是否进行经济补偿? (360)
140. 职工达到法定退休年龄时,拒不办理退休手续,企业应如何处理? (363)
141. 与犯罪判刑人员解除劳动合同时,是否也要经过工会提前告知等程序? 还要支付经济补偿金吗? 其养老保险等手续如何处理? (365)
142. 企业中由上级任命的高管人员,受到行政开除处分的,是否还需要办理解除劳动合同的手续? (368)

-
143. 用工一个月内, 未签订劳动合同, 用人单位和劳动者是否都可以没有任何理由即解除劳动关系? (370)
144. 事实劳动关系能否解除? 解除时是否要支付经济补偿金? (373)
145. 如果劳动者提出不干了, 人力资源部是不是可以马上给他办手续, 而不用等到 30 天后再办理解除合同的手续? (377)
146. 职工因工负伤, 并被确认丧失或者部分丧失劳动能力, 如果本人要求解除劳动合同, 可否办理? 是否需要支付经济补偿金? (379)
147. 企业关闭、破产或撤销, 对孕期、产期、哺乳期的女职工该如何处理? (382)
148. 职工月平均工资达不到所在市上年月平均工资的 3 倍, 但工作年限超过 12 年, 应如何计发经济补偿金? (384)
149. 用人单位不同意员工提出的书面辞职申请, 员工不辞而别, 用人单位可否按自动离职解除其劳动合同? (387)
150. 张某系甲单位内退员工, 内退后到乙单位从事工作。几年后, 乙单位要求辞退他, 那么张某能向乙单位要求经济补偿吗? (389)
151. 对于内退员工, 是否还要与其签订劳动合同? 若未签劳动合同, 从 2008 年起是否要按《劳动合同法》有关规定支付两个月工资? (391)
152. 解除或终止劳动合同后, 支付经济补偿的工资包括绩效工资、补贴、津贴和奖金吗? (393)
153. 某员工 1998 年 7 月参加工作, 2008 年 12 月合同到期, 用人单位不准备与其续签劳动合同。请问, 经济补偿应该如何计算? (395)
154. 员工提出解除或终止合同, 但在工作交接期间不按要求或未按时间办理交接, 用人单位应该如何处理? (397)
155. 员工解除或终止合同后, 不主动办理人事档案及社会保险移交工作, 用人单位应该如何处理? (399)
156. 劳动者距法定退休年龄 5 年内, 被用人单位要求离岗退养的, 劳动者应该怎么办? (401)
157. 如何理解“用人单位维持或者提高劳动合同约定条件”? 以完成一定工作为期限的劳动合同到期终止是否不受此条规定限制? (403)
158. 劳动者解除或终止劳动合同, 提前和不提前 30 天有什么不同? (405)
159. 某员工 2008 年 7 月 30 日合同期满, 刚好在单位工作 9 年。问: 可以解除劳动合同吗? 是否支付经济补偿? (411)
160. 合同正常到期, 也要支付经济补偿金吗? (413)
161. 员工签订无固定期限劳动合同后, 当员工提出辞职时, 单位应不应该支

- 付经济补偿? (414)
162. 与有双重劳动关系的人员解除劳动合同, 是否要支付经济补偿金? (416)
163. 某运输企业的《驾驶员安全管理规定》要求从事大客车驾驶员岗位工作的人员年龄不得超过 52 岁。请问: 驾驶员与单位订立了无固定期限劳动合同后, 工作至 51 岁时, 单位可否根据企业安全生产需要的相关规定, 与其协商解除劳动合同? 如果该驾驶员拒绝协商解除劳动合同, 企业又该如何处理? (418)
164. 劳动合同期内, 单位根据工作需要调整员工工作岗位 (例如司机转为门卫或保安, 乘务员转岗为保洁员), 请问: 企业应如何操作才可以保证顺利调整员工岗位而避免产生劳动争议? (420)
165. 根据《劳动合同法》第三十九条第四款规定, 用人单位能否在劳动合同中约定禁止劳动者同时与其他单位建立劳动关系? (422)
166. 如果某男员工劳动合同期满时已满 55 岁, 而其在本单位连续工作未满 15 年, 企业可否终止其劳动合同而不必将劳动合同延续至其法定退休年龄? (424)
167. 企业以末位淘汰制度解雇员工的做法, 与《劳动合同法》的规定是否冲突? (426)
168. 职工在本单位连续工作 15 年且距法定退休年龄 5 年以内, 若职工自愿申请按《劳动合同法》第三十六条的规定与企业解除劳动合同关系, 企业能否与其解除劳动合同? 经济补偿如何计算? (427)
169. 对于实行“一刀切”的内退政策的企业, 在劳动者未提出书面申请的情况下与劳动者解除劳动关系, 是否违背《劳动合同法》的规定? 如何处理? (429)
170. 员工在试用期或合同执行期未按照《劳动合同法》第三十七条的规定解除劳动合同, 企业对员工应该怎么处理? (430)
171. 某女职工 1982 年参加工作, 2005 年 3 月与该企业 (股份制) 续签 3 年劳动合同。如果 2008 年 3 月合同到期后, 企业不愿意与该职工续签劳动合同, 是否可以终止劳动关系? 补偿金如何支付? (432)
172. 某男职工 1977 年参加工作, 因原单位亏损, 该职工与其他 20 多名职工于 1987 年 12 月被整体划拨给同系统的另一家单位。该职工的劳动合同于 2007 年 10 月到期, 现单位不愿与其续签合同。请问: 是否可以终止劳动合同? 如果可以, 是否需要支付经济补偿金? 经济补偿金如何计算? (434)
173. 约定解除可以吗? 无固定期限劳动合同可以约定解除吗? (437)

174. 哪些情形属于“客观情况发生重大变化”? 对于劳务派遣, 如果用工单位客观情况发生变化, 如岗位不存在、办事处关闭等, 派遣单位可否依据此条解除劳动合同? 对于订立无固定期限劳动合同的人, 可否依据此条解除劳动合同? (439)
175. 合同期满, 用人单位需终止劳动合同但劳动者不同意终止, 这种情形下用人单位是否需要支付经济补偿金? (441)
176. 试用期内员工不符合录用条件, 是否可以约定解除劳动合同? ... (444)
177. 劳动者在劳动合同限定期内向企业提出辞职, 是否属于违约, 是否应给予用人单位赔偿? (446)
178. 国家规定的法定假日, 如“五一”、“十一”等, 用人单位按公司内部规章制度只放假 2~3 天。请问: 员工可依此理由提出解除劳动合同, 用人单位需支付经济补偿金吗? (448)
179. 员工在合同未到期前解除合同, 是否可以要求公司支付违约金? (452)
180. 工作 5~10 年的老员工, 要求公司提出解除劳动合同以获取补偿金。这种情况是否合理、合法? (453)
181. 解除无固定期限劳动合同的具体条件或标准是什么? (455)
182. 解除劳动合同和终止劳动合同有什么区别? (457)
183. 工龄十年以上的员工, 劳动合同于 2008 年前到期, 请问: 终止合同时用人单位需要付给补偿吗? (460)
184. 《劳动合同法》第九十七条规定“经济补偿年限自本法施行之日起计算”, 请问: 此处“年限”是指从劳动者进厂入职后开始计算还是从《劳动合同法》实施后计算? (462)
185. 员工不按规定提前通知离职, 是否要支付违约金(即扣除提前天数的工资), 如不需要, 企业应该怎么办? (464)
186. 固定期限劳动合同与无固定期限劳动合同在合同的解除、终止方面有什么不同? (466)
187. 女职工非法生育二胎的, 适用《劳动合同法》第四十二条中的“在孕期、产期、哺乳期, 用人单位不得解除劳动合同”吗? (469)
188. 2001 年, 某厂与青啤集团合资组建新公司, 由青啤控股, 原某职工解除劳动合同后, 并入新公司重新签订劳动合同。三年后, 这部分职工提出经济补偿。请问: 是否应该补偿? (471)
189. 办理外出劳务、停薪留职的人员, 协议到期后, 要求回单位工作, 但单位无合适岗位, 可否根据《劳动合同法》第四十一条第四款解除合同? (473)