

人力资源和社会保障政策问答丛书

主编 蒋冠庄

劳动关系 政策问答

- ◆ 系统反映了劳动关系法制建设的最新成果
- ◆ 全面涵盖了劳动关系的热点难点，包括劳动合同、劳动争议处理、法律责任与行政复议、劳动保护与职业危害防护，以及工资支付等内容
- ◆ 精心打造的劳动权益保障实用性图书，严格依据法律法规释疑解惑



中国人事出版社

人力资源和社会保障政策问答丛书

劳动关系政策问答

主编 蒋冠庄

中国人事出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

劳动关系政策问答/蒋冠庄主编. —北京: 中国人事出版社,

2010

ISBN 978 - 7 - 80189 - 954 - 5

I. ①劳…

II. ①蒋…

III. ①劳动合同—合同法—基本知识—中国—问答

IV. ①D922.524 - 44

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2010) 第 071151 号

劳动关系政策问答

laodong guanxi zhengce wenda

主编 蒋冠庄

出版发行: 中国人事出版社

地 址: 北京市朝阳区农展馆东里 5 号, 100101

网 址: www.renshipublish.com

经 销: 全国新华书店

印 刷: 北京市艺辉印刷有限公司

版 次: 2010 年 5 月第 1 版

印 次: 2010 年 5 月第 1 次印刷

开 本: 850 × 1168 毫米 1/32

印 张: 9.375

字 数: 232 千字

书 号: ISBN 978 - 7 - 80189 - 954 - 5

定 价: 26.00 元

打击盗版举报电话: (010) 64954652

前 言

这套丛书是为推进人力资源和社会保障普法工作而出版的，更是为满足劳动、人事管理工作者的，特别是满足广大职工运用有关法律、法规释疑解惑的实际需求而出版的。

劳动、人事管理政策与广大职工权益息息相关。随着经济社会发展和行政体制改革的深化，广大职工对劳动、人事政策的关注程度越来越高。近年来，为适应经济社会发展需要，劳动、人事管理立法步伐加快，立法层次提高，范围渐广。同时，人力资源和社会保障部的组建，必将促进我国人力资源统筹管理，从而推进人力资源和社会保障法规体系的形成和发展。近年来新出台的和出台时间较早但仍然适用的劳动人事法律、法规或规章，是处理和回答劳动人事相关问题的政策依据。为了帮助广大读者便捷学习和掌握相关政策，解决实际问题，我们组织长期从

事劳动、人事工作的有关同志，对广大职工关注的劳动、人事政策方面的问题进行了归纳整理，以问答形式分册成书，形成人力资源和社会保障政策问答丛书。

这套丛书本着准确、简明、实用的写作原则，设问明确，答案具体，每条解答都标明了政策依据的来源。希望这套丛书能给广大读者带来便利和欣悦。

编 者

二〇一〇年四月

目 录

第一编 劳动合同

第一章 综合	(3)
一、劳动关系的确立	(3)
1. 什么是劳动关系?	(3)
2. 建立劳动关系是否应当订立劳动合同?	(3)
3. 什么是劳动合同?	(4)
4. 订立劳动合同, 应当遵循什么原则?	(4)
5. 对用人单位与劳动者建立劳动关系的时限, 是如何规定的?	(5)
6. 职工名册应当包括哪些内容?	(5)
7. 用人单位与劳动者在用工前订立劳动合同的, 劳动关系从什么时间起建立?	(6)
8. 用人单位招用劳动者时, 对劳动者有哪些告知义务? ...	(6)
9. 用人单位招用劳动者时, 劳动者对用人单位是否有告知义务?	(6)
10. 用人单位招用劳动者时, 应注意避免哪些行为?	(6)
11. 用人单位招用劳动者未订立书面劳动合同, 具备什么情形时劳动关系仍成立?	(7)

12. 用人单位未与劳动者签订劳动合同, 认定双方存在劳动关系的凭据有哪些? (7)
13. 建筑施工、矿山企业等用人单位将工程(业务)或经营权发包给不具备用工主体资格的组织或自然人, 对该组织或自然人招用的劳动者, 由谁承担用工主体责任? (8)

二、《劳动法》和《劳动合同法》的适用范围 (8)

14. 哪些单位适用《劳动法》? (8)
15. 什么是个体经济组织? (8)
16. 国家机关、事业组织、社会团体哪些人员适用《劳动法》? (8)
17. 哪些人员不适用《劳动法》? (9)
18. “用人单位”指的是哪些单位? (9)
19. 《劳动合同法》的适用范围有哪些? (9)
20. 国家机关、事业单位、社会团体执行《劳动合同法》吗? (10)
21. 依法成立的会计师事务所、律师事务所等合伙组织和基金会, 是否属于劳动合同法规定的用人单位? ... (10)

第二章 劳动合同的订立 (11)

一、综合 (11)

22. 为了既方便用人单位与劳动者订立劳动合同, 又督促用人单位必须与劳动者订立劳动合同, 《劳动合同法》规定了哪些措施? (11)
23. 《劳动合同法》规定的劳动合同必备条款与《劳动法》有关规定相比, 有哪些变化? (12)

-
24. 关于劳动合同的期限问题,《劳动合同法》作出了
哪些与《劳动法》不同的新规定? (13)
 25. 关于试用期问题,《劳动合同法》作出了哪些与
《劳动法》不同的新规定? (13)
 26. 用人单位设立的分支机构能与劳动者订立劳动
合同吗? (14)
 27. 劳动合同由谁拟定? (14)
 28. 什么是职工被迫签订的劳动合同? (15)
 29. 什么是未经协商一致签订的劳动合同? (15)
 30. 已建立劳动关系,未同时订立书面劳动合同的,
应当从什么时间起订立书面劳动合同? (15)
 31. 自用工之日起一个月内,经用人单位书面通知后,
劳动者不与用人单位订立书面劳动合同的,如何
处理? (15)
 32. 用人单位自用工之日起超过一个月不满一年未与
劳动者订立书面劳动合同的,如何处理? (16)
 33. 用人单位自用工之日起满一年未与劳动者订立书面
劳动合同的,如何处理? (16)
 34. 用人单位未在用工的同时订立书面劳动合同,与
劳动者约定的劳动报酬不明确的,新招用的劳动
者的劳动报酬如何执行? (17)
 35. 同工同酬的内容包括哪些方面? (17)
 36. 劳动合同生效的条件是什么? (17)
 37. 劳动者非因本人原因从原用人单位被安排到新用人
单位工作的,其工作年限如何计算? (17)
 38. 用人单位与劳动者能约定劳动合同终止条件吗? ... (17)
 39. 劳动合同的起算时间从什么时候起计算? (18)
 40. 用人单位是否应与其富余人员、放长假的职工签订
劳动合同? (18)

41. 用人单位是否应与其长期被借用的人员、带薪上学的人员, 以及其他非在岗人员签订劳动合同? (18)
42. 请长病假的职工在病假期间, 用人单位是否应与其签订劳动合同? (19)
43. 国家对企业单位的经理签订劳动合同是如何规定的? (19)
44. 在校生利用业余时间勤工助学, 是否签订劳动合同? (19)
45. 派出到合资、参股单位的职工是否应当与原单位签订劳动合同? (19)
46. 生产经营发生严重困难的企业是否应当与劳动者签订劳动合同? (20)
47. 对用人单位与本单位富余人员和待岗或放长假的人员签订劳动合同问题, 有什么规定? (20)
48. 企业法定代表人的变更, 用人单位和劳动者是否因此重新签订劳动合同? (20)
49. 已办理厂内离岗休养或退养手续的原固定职工, 用人单位是否应当与其签订劳动合同? (21)
50. 国家对租赁经营(生产)、承包经营(生产)的企业签订劳动合同, 有什么规定? (21)
51. 国家对农民合同制工人的劳动合同期限有哪些特别规定? (21)
52. 农民轮换工户粮关系发生变化后, 其合同期限能否延长? (22)
53. 职工被判处刑罚监外执行的, 是否签订劳动合同? (22)
54. 用人单位是否与取保候审的原固定工签订劳动合同? (22)

55. 已享受养老待遇的离退休人员被再次聘用时,
用人单位是否应当与其签订书面协议? (23)
56. 劳动合同法施行前已依法订立,且在劳动合同法
施行之日存续的劳动合同,如何处理? (23)
57. 劳动合同法施行前已建立劳动关系,尚未订立书面
劳动合同的,应当在什么时间订立? (23)

二、劳动合同的种类 (24)

58. 劳动合同分为哪几种期限的劳动合同? (24)
59. 固定期限劳动合同指的是什么? (24)
60. 无固定期限劳动合同指的是什么? (24)
61. 签订无固定期限劳动合同与以前“固定工”有什么
区别? (24)
62. 用人单位在哪些情形下应与劳动者订立无固定期限
劳动合同? (25)
63. “连续工作满十年”如何计算? (26)
64. 对于在本企业连续工作已满十年的临时工,是否
可以订立无固定期限的劳动合同? (26)
65. 用工满一年,用人单位不与劳动者订立书面劳动
合同的,视为已订立什么样的劳动合同? (26)
66. 以完成一定工作任务为期限的劳动合同,指的是
什么? (27)

三、劳动合同内容 (27)

67. 劳动合同应当具备哪些条款? (27)
68. 劳动合同对劳动报酬和劳动条件等标准约定不明确,
引发争议的,如何处理? (27)

69. 劳动者具备订立无固定期限劳动合同的条件并提出订立无固定期限劳动合同的, 劳动合同的内容如何确定? (28)
70. 劳动合同履行地与用人单位注册地不一致的, 有关劳动者的最低工资标准、劳动保护、劳动条件、职业危害防护和本地区上年度职工月平均工资标准等, 如何执行? (28)
71. 用人单位与劳动者在劳动合同中能约定必备条款以外的有关事项吗? (28)
72. 什么是试用期? (29)
73. 试用期为多长时间? (29)
74. 试用期包含在劳动合同期限内吗? (29)
75. 劳动合同可以只约定试用期吗? (29)
76. 劳动合同期限不满三个月的, 约定试用期吗? (29)
77. 同一用人单位能与同一劳动者多次约定试用期吗? ... (29)
78. 以完成一定工作任务为期限的劳动合同还约定试用期吗? (30)
79. 劳动者在试用期的最低工资是多少? (30)
80. 用人单位能在试用期解除与劳动者的劳动合同吗? ... (30)
81. 什么是补充保险? 补充保险的事项为什么不作为合同的必备条款? (30)
82. 用人单位在什么情况下可以与劳动者约定服务期? ... (31)
83. 用人单位对劳动者进行必要的职业培训能约定服务期吗? (31)
84. 劳动合同期满, 但是用人单位与劳动者约定的服务期尚未到期的, 劳动合同应当如何处理? (31)
85. 劳动者违反服务期约定的, 向用人单位支付违约金吗? 支付的标准是多少? (32)

86. 用人单位为劳动者提供的专项培训费用包括哪些? ...	(32)
87. 用人单位与劳动者约定服务期的, 劳动者在服务 期间的劳动报酬能提高吗?	(32)
88. 用人单位与劳动者在劳动合同中能约定保密 事项吗?	(32)
89. 用人单位能在劳动合同或者保密协议中与劳动者 约定竞业限制条款吗?	(33)
90. 竞业限制的人员限于哪些?	(33)
91. 对竞业限制的范围、地域、期限, 是如何规定的? ...	(33)
92. 用人单位除就劳动者服务期事项和保守商业秘密 事项外, 能就其他事项与劳动者约定由劳动者承担 违约金吗?	(33)
 四、无效劳动合同	 (34)
93. 无效劳动合同指的是哪些劳动合同?	(34)
94. 无效的劳动合同是否有法律约束力?	(34)
95. 哪些劳动合同属于无效或者部分无效?	(34)
96. 对劳动合同的无效或者部分无效有争议的, 由谁 确认?	(34)
97. 劳动合同部分无效, 是否影响其他部分效力?	(35)
98. 什么样的合同是部分无效合同?	(35)
99. 劳动合同被确认无效, 劳动者已付出劳动的, 用人单位是否应当向劳动者支付劳动报酬?	(35)
 第三章 劳动合同的履行和变更	 (36)
 一、劳动合同的履行	 (36)
100. 《劳动合同法》对《劳动法》关于劳动合同履行 的规定作出了哪些补充规定?	(36)

-
101. 劳动报酬指的是什么? (37)
102. 用人单位拖欠或者未足额支付劳动报酬, 劳动者
怎么办? (37)
103. 对用人单位安排劳动者加班, 有什么要求? (37)
104. 劳动者拒绝用人单位管理人员违章指挥、强令
冒险作业, 违反劳动合同吗? (38)
105. 用人单位变更名称、法定代表人、主要负责人
或者投资人等事项, 是否影响劳动合同的履行? (38)
106. 用人单位发生合并或者分立等情况, 劳动合同
如何履行? (38)
107. 劳动者涉嫌违法犯罪被有关机关收容审查、
拘留或逮捕的, 其劳动合同如何处理? (38)
- 二、劳动合同的变更 (39)
108. 什么是劳动合同的变更? (39)
109. 劳动合同变更的对象是什么? (39)
110. 什么情况下可以变更劳动合同的内容? (40)
111. 变更劳动合同, 能用口头形式吗? (40)
112. 劳动者是否应该持有变更后的劳动合同文本? ... (40)
113. 用人单位在什么情况下应变更劳动合同? (40)
114. 用人单位能单方变更劳动合同内容吗? (41)
115. 劳动者能否提出与用人单位变更劳动合同? (41)
- 第四章 劳动合同的解除和终止 (42)
- 一、综合 (42)
116. 什么是劳动合同的解除? (42)
117. 劳动合同的解除有哪几种方式? (43)

118. 什么是劳动合同终止? (43)
119. 如何办理解除或者终止劳动合同的有关手续? ... (43)
120. 用人单位出具的解除、终止劳动合同的证明应当
写明哪些内容? (44)

二、劳动者解除劳动合同 (44)

121. 在哪些情形下, 劳动者可以与用人单位解除
劳动合同? (44)
122. 用人单位有哪些情形时, 劳动者可以立即解除
劳动合同, 不需事先告知用人单位? (45)
123. 劳动者提前三十日以书面形式通知用人单位,
解除劳动合同, 是否需要征得用人单位的同意? ... (45)
124. 劳动者要求解除劳动合同违反提前三十日以书面
形式通知用人单位的规定, 用人单位能否不予
办理解除劳动合同手续? (46)

三、用人单位解除劳动合同 (46)

125. 在哪些情形下, 用人单位可以与劳动者解除劳动
合同? (46)
126. 在哪些情形下, 用人单位提前三十日通知劳动者
本人或者额外支付劳动者一个月工资后, 可以
解除劳动合同? (47)
127. 用人单位额外支付劳动者一个月工资解除劳动
合同的, 其额外支付的工资如何确定? (48)
128. 什么是裁员解除劳动合同? (48)
129. 企业在什么情况下可以裁减人员? (48)
130. 裁减人员时, 应当优先留用哪些人员? (48)
131. 用人单位对哪些人员不得裁减? (49)

132. 用人单位裁减人员, 应按哪些程序进行? (49)
133. 裁减人员的用人单位重新招用人员时, 被裁减人员是否具有优先就业权? (50)
134. 用人单位裁减人员时, 工会会有什么权利? (50)
135. 被裁减的人员, 在六个月内又被原单位重新录用的, 其工作时间如何计算? (50)
136. 从事接触职业病危害作业的劳动者未进行离岗前职业健康检查, 或者疑似职业病病人在诊断或者医学观察期间的, 用人单位能单方面解除劳动合同吗? (51)
137. 劳动者在本单位患职业病或者因工负伤并被确认丧失或者部分丧失劳动能力的, 用人单位能单方面解除劳动合同吗? (51)
138. 劳动者患病或者非因工负伤, 在规定的医疗期内的, 用人单位能单方面解除劳动合同吗? (52)
139. 女职工在孕期、产期、哺乳期的, 用人单位能单方面解除劳动合同吗? (52)
140. 劳动者在本单位连续工作满十五年, 且距法定退休年龄不足五年的, 用人单位能单方面解除劳动合同吗? (53)
141. 用人单位单方解除劳动合同, 是否应当事先将理由通知工会? (54)
142. 用人单位与职工解除劳动关系后, 是否应向职工提供证明材料? (54)
143. 劳动者被劳动教养的, 用人单位能否解除劳动合同? (54)
144. 请长病假的职工医疗期满后不能从事原工作也不能从事单位另行安排的工作的, 用人单位能否解除劳动合同? (54)

-
145. 对精神病患者, 可否解除劳动合同? (55)
146. 职工被公安机关收容教养的, 企业能否与之解除劳动合同? (55)
147. 职工给用人单位造成经济损失并经有关机构证明尚未处理完毕或由于其他问题在被审查期间, 能否与用人单位解除劳动合同?..... (56)
- 四、劳动合同终止** (56)
148. 在哪些情形下, 劳动合同终止? (56)
149. 劳动者达到法定退休年龄的, 劳动合同是否终止? (56)
150. 劳动合同期满, 从事接触职业病危害作业的劳动者未进行离岗前职业健康检查的, 用人单位能终止劳动合同吗? (56)
151. 疑似职业病病人在诊断或者医学观察期间劳动合同期满的, 用人单位能终止劳动合同吗? (57)
152. 劳动者患病或者非因工负伤, 在规定的医疗期内劳动合同期满的, 用人单位能终止劳动合同吗? ... (57)
153. 女职工在孕期、产期、哺乳期间劳动合同期满的, 用人单位能终止劳动合同吗? (57)
154. 劳动者在本单位连续工作满十五年, 且距法定退休年龄不足五年的, 劳动合同期满, 用人单位能终止劳动合同吗? (57)
155. 劳动者在本单位患职业病或者因工负伤并被确认丧失或者部分丧失劳动能力的, 劳动合同的终止, 如何处理? (58)
156. 除法定终止条件外, 用人单位与劳动者能否在劳动合同中约定其他终止条件? (58)

五、经济补偿 (58)

157. 在哪些情形下用人单位应当支付经济补偿? (58)
158. 由用人单位提出并与劳动者协商一致解除劳动合同的, 用人单位是否应当支付经济补偿? (59)
159. 用人单位未按照劳动合同约定提供劳动保护或者劳动条件, 劳动者解除劳动合同的, 用人单位应向劳动者支付经济补偿吗? (59)
160. 用人单位未及时足额支付劳动报酬, 劳动者解除劳动合同的, 用人单位应向劳动者支付经济补偿吗? (59)
161. 用人单位未依法为劳动者缴纳社会保险费, 劳动者解除劳动合同的, 用人单位应向劳动者支付经济补偿吗? (60)
162. 用人单位的规章制度违反法律、法规的规定, 损害劳动者权益, 劳动者解除劳动合同的, 用人单位应向劳动者支付经济补偿吗? (60)
163. 用人单位以欺诈、胁迫的手段或者乘人之危, 使对方在违背真实意思的情况下订立或者变更劳动合同, 致使劳动合同无效, 劳动者解除劳动合同的, 用人单位应向劳动者支付经济补偿吗? ... (60)
164. 用人单位以暴力、威胁或者非法限制人身自由的手段强迫劳动者劳动的, 或者用人单位违章指挥、强令冒险作业危及劳动者人身安全, 劳动者解除劳动合同的, 用人单位应向劳动者支付经济补偿吗? (60)
165. 劳动者患病或者非因工负伤, 在规定的医疗期满后不能从事原工作, 也不能从事由用人单位另行安排的工作, 用人单位按《劳动合同法》的有关