



- 劳动合同的订立
- 劳动合同的履行和变更
- 劳动合同的解除和终止
- 经济补偿与赔偿
- 集体合同

LAODONGHETONG FALÜ ZHENGCE JIEDA

劳动合同

法律政策解答

16





常用法律政策解答系列丛书

LAODONG HETONG FALÜ ZHENGCE JIEDA

劳动合同 法律政策解答

16



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

劳动合同法律政策解答 / 梁轶琳主编. —北京:
法律出版社, 2010. 4

ISBN 978 - 7 - 5118 - 0703 - 8

I. ①劳… II. ①梁… III. ①劳动合同法—中国—问答 IV. ①D922. 525

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 064136 号

©法律出版社·中国

责任编辑/张 戢

装帧设计/贾丹丹

出版/法律出版社

编辑统筹/法规出版分社

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/吕亚莉

开本/850 × 1168 毫米 1/32

印张/4.75 字数/95 千

版本/2010 年 5 月第 1 版

印次/2010 年 5 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

销售热线/010 - 63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

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 西安分公司/029 - 85388843 重庆公司/023 - 65382816/2908

上海公司/021 - 62071010/1636

北京分公司/010 - 62534456

深圳公司/0755 - 83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 0703 - 8

定价:15.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

丛 书 序

应广大读者学习、了解法律,运用法律解决常见纠纷的需求,我们组织对相关法律问题有研究的专家编写了此套丛书。本丛书出版目的在于帮助广大读者从法律政策的层面,比较准确地知悉国家对常见纠纷如何处理所持的态度,以及相关法律的具体规定。丛书名为“法律政策解答”,其中法律包含了法律、行政法规、行政规章、司法解释等具有法律约束力的文件,而政策主要是指各种政策性文件,如通知、意见等,这些文件尚未上升到法律高度,但是对相关问题作出规范且在实践中需遵照实行。在实际的每个分册中,法律和政策所占的比重有所不同,对于一些立法较为成熟的领域(如合同、担保),主要是法律的内容;对于现行立法尚不够成熟或细致,还需由政策性文件加以规范或细化的领域(如职工探亲假、农村宅基地),则主要是政策的内容。

除个别分册外,丛书各分册均包括三个部分内容:第一部分为最新法律政策解答,选取各该领域最新、最核心的法律政策,以便于读者理解的方式,通俗地作出解答。在问答编写过程中,力图以读者关注的要点设问,并注重保持法律政策文件的原意,除特别需要说明的地方外,尽量不加入编者的主观意见。每个问题后面均提供相关法律政策索引,读者可以随时查

证并在纠纷解决中获得参考依据。同时,为方便读者按自己的实际疑问查找相关内容,我们将规范同一类法律问题,但散见于不同文件、不同条款中的内容全部汇集到一起,并以关键词作出提示,以供读者快速查阅。第二部分为相关法律文书格式或范本;第三部分为相关法律政策文件原文,有的分册还附加流程图表等信息。总之,丛书突出简单实用的特色,以通俗易懂、贴近大众为原则,具有较强的广泛阅读性。

本丛书在编写过程中,虽然几经斟酌和校阅,但由于我们水平所限,书中难免存在疏漏和不足,恳请读者指正。

梁轶琳
2010年3月

目 录

第一部分 最新劳动合同法法律政策解答

第一章 劳动合同的订立 (1)

【关键词】劳动合同订立

- 01 什么是劳动合同? 订立劳动合同是否必然成立劳动关系? (1)
- 02 劳动合同应在什么期限内订立? 不按时订立劳动合同有什么后果? (2)
- 03 在劳动合同订立中, 如何确保合同是双方自愿订立? (3)

【关键词】劳动者

- 04 一个劳动者可否同时与两个以上用人单位签订劳动合同? (3)
- 05 企业离退休人员“返聘”的, 是否需要与用人单位签订劳动合同? (4)
- 06 厂长、经理、党委书记、工会主席等人员是否需要签订劳动合同? (5)

【关键词】用人单位

- 07 哪些主体可以作为用人单位与劳动者签订劳动合同? 哪些主体不能作为劳动合同中的用人单位? (6)
- 08 用人单位设立的分支机构可否作为用人单位与劳动者订立劳动合同? (7)
- 09 用人单位如何防止劳动者给单位造成损失后不赔偿? 可否要求劳动者提供担保或者抵押证件? (7)
- 10 用人单位要求劳动者提供担保或者抵押证件的, 如何处理? (8)
- 11 不具备合法经营资格或者招工资格的单位招用劳动者的, 劳动者的损失由谁承担? (8)

【关键词】劳动合同种类

- 12 劳动合同有哪几种? 分别是怎么回事? (9)
- 13 哪些情况下可以订立无固定期限劳动合同? (10)
- 14 用人单位违反规定不与劳动者订立无固定期限劳动合同的, 如何处罚? (11)

【关键词】劳动合同内容

- 15 劳动合同应包括哪些内容? 未包括这些内容的, 如何处理? (12)
- 16 劳动合同对劳动报酬和劳动条件约定不明确的, 怎么办? (13)
- 17 在劳动合同条款中能否约定违约金? (13)

【关键词】试用期

- 18 什么是试用期? 在劳动合同中约定试用期有什么限制? (14)

- 19 劳动者在试用期间的工资如何确定? (14)
- 20 用人单位违法与劳动者约定试用期的, 如何处理? (15)

【关键词】服务期

- 21 什么是服务期? 在劳动合同中约定服务期有什么限制? (15)
- 22 约定了服务期的劳动合同尚在服务期内即被解除的, 劳动者是否需要支付违约金? (16)

【关键词】竞业限制

- 23 什么是竞业限制? 在劳动合同中约定竞业限制有什么限制? (18)

【关键词】劳动合同效力

- 24 劳动合同何时生效? 依法订立的劳动合同有什么效力? (19)
- 25 哪些情况下劳动合同无效或部分无效? (19)
- 26 劳动合同部分无效是怎么回事? 部分无效是否影响整个劳动合同的效力? (20)
- 27 劳动合同被确认无效的, 劳动报酬如何支付? (20)
- 28 劳动合同是否有效由谁判定? (21)

【关键词】职工名册

- 29 职工名册应包括哪些内容? 职工名册与劳动合同分别起到什么作用? (21)
- 30 用人单位招用劳动者未订立书面劳动合同也未建立职工名册的, 如何认定劳动关系是否成立? (22)

- 31 用人单位违法未建立职工名册的,如何处罚? (23)

第二章 劳动合同的履行和变更 (24)

【关键词】劳动合同履行

- 32 劳动合同订立后,用人单位和劳动者在履行中有哪些基本要求? (24)
- 33 劳动者在履行劳动合同中,如何维护自己的人身合法权益? (25)
- 34 用人单位在履行劳动合同中危害劳动者人身合法权益的,如何处罚? (25)
- 35 劳动合同订立后,用人单位发生变化的,劳动合同如何履行? (26)
- 36 劳动者在劳动合同履行期间应征入伍的,原劳动合同如何处理? (26)
- 37 劳动合同履行地与用人单位注册地不一致的,劳动报酬等标准如何确定? (26)

【关键词】劳动报酬支付

- 38 用人单位如何履行支付劳动报酬的义务? 用人单位拖欠或者不支付劳动报酬的,劳动者怎么办? (27)
- 39 用人单位不履行支付劳动报酬义务的,劳动者如何向人民法院申请支付令? (28)
- 40 劳动者加班的,加班费用如何确定? (29)
- 41 用人单位在劳动报酬、加班费或者经济补偿支付方面违法的,如何处罚? (30)

【关键词】劳动合同变更

- 42 劳动合同的变更是怎么回事? 哪些情况下
劳动合同可以变更? (30)
- 43 变更劳动合同需要注意些什么? (31)

第三章 劳动合同的解除和终止 (32)**【关键词】解除和终止**

- 44 什么是劳动合同的解除? 什么是劳动合同
的终止? 二者有什么区别? (32)

【关键词】协商解除

- 45 劳动合同的协商解除是怎么回事? 协商解
除应注意些什么? (33)

【关键词】法定解除

- 46 劳动者在哪些情况下可以解除劳动合同? (33)
- 47 用人单位在哪些情况下可以解除劳动合同?
..... (35)
- 48 什么是经济性裁员? 哪些情况下可以实施
经济性裁员? (36)
- 49 实施经济性裁员需要注意些什么? (37)
- 50 哪些情况下不能解除劳动合同? (37)
- 51 试用期内解除劳动合同有什么特别规定? (38)
- 52 用人单位单方解除劳动合同有什么特别要
求? (39)

【关键词】劳动合同终止

- 53 劳动合同在哪些情况下终止? (40)
- 54 劳动合同在什么情况下不能终止? (40)
- 55 劳动合同期满后, 劳动者仍在原用人单位工作

又未续签劳动合同的,劳动关系是否延续? (41)

【关键词】经济补偿

56 在哪些情况下,用人单位应当向劳动者支付
经济补偿? (42)

57 经济补偿的标准如何确定? (44)

58 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,在确定经济补偿标准
时如何计算工作年限? (45)

59 经济补偿的年限如何计算? (45)

60 对2008年1月1日前的工作年限,是否支付
经济补偿? 经济补偿的标准如何计算? (45)

【关键词】赔偿金

61 在什么情况下,用人单位应向劳动者支付赔
偿金? 用人单位向劳动者支付赔偿金后,还
需不需要支付经济补偿? (47)

62 赔偿金的计算年限如何计算? (48)

【关键词】后续工作

63 劳动合同解除或者终止后,还需要进行哪些
后续工作? (48)

第四章 集体合同 (50)

【关键词】集体合同

64 集体合同是怎么回事? 集体合同和劳动合
同有什么不同? (50)

65 集体合同有哪几种? (51)

【关键词】集体合同草案

66 集体合同草案如何制定? (51)

- 67 集体合同草案如何生效? (53)

【关键词】集体合同期限与解除

- 68 集体合同的期限一般是多久? 可否续订? (53)

- 69 集体合同如何变更或解除? (54)

【关键词】集体合同效力

- 70 集体合同对哪些人有效? 集体合同与劳动合同的内容有冲突的,以何者为准? (54)

- 71 用人单位违反集体合同,侵犯职工劳动权益的,如何处理? (55)

第五章 其他用工形式 (56)

【关键词】劳务派遣关系

- 72 劳务派遣是怎么回事? 劳务派遣与一般劳动关系相比,有什么特别之处? (56)

- 73 劳务派遣单位与被派遣劳动者订立的劳动合同,有什么特别之处? (57)

- 74 劳务派遣单位与用工单位订立的劳务派遣协议,有什么特别之处? (57)

- 75 进行劳务派遣有哪些限制? (58)

- 76 跨地区派遣的,劳动报酬等标准按照哪个地区的标准执行? (58)

【关键词】三方权利义务

- 77 劳务派遣单位在劳务派遣中应当履行哪些义务? (59)

- 78 用工单位在劳务派遣中应当履行哪些义务? (59)

- 79 被派遣劳动者在劳务派遣中享有哪些权利?
..... (60)
- 80 在劳务派遣中违反法律规定的,如何处罚?
..... (60)

【关键词】劳务派遣关系解除

- 81 被派遣劳动者有违反劳动合同义务或者用人单位规章制度等依法可以解除劳动合同情形的,如何解除劳务派遣关系? (61)
- 82 被派遣劳动者在哪些情况下可以解除劳动派遣关系? (62)
- 83 劳务派遣单位与派遣劳动者解除、终止劳动合同的,是否需要支付经济补偿? (63)

【关键词】非全日制用工

- 84 什么是非全日制用工? 非全日制用工与普通劳动用工相比,有哪些特别之处? (63)
- 85 从事非全日制用工有哪些特殊要求? (64)
- 86 非全日制用工可否通过劳务派遣实现? (65)

【关键词】纠纷处理

- 87 劳动者与用人单位因订立、履行、变更、解除或者终止劳动合同发生争议的,如何处理? (65)

第二部分 劳动合同示范文本

- 01 劳动合同示范文本(固定期限) (67)
- 02 劳动合同示范文本(无固定期限) (73)
- 03 劳动合同示范文本(劳务派遣) (79)
- 04 劳动合同示范文本(非全日制从业合同) (85)

第三部分 常用劳动合同法律法规

01	中华人民共和国劳动合同法(2007.6.29)	(90)
02	中华人民共和国劳动合同法实施条例 (2008.9.18)	(113)
03	集体合同规定(2004.1.20)	(121)
附:		
	劳动争议处理流程图	(133)

第一部分 最新劳动合同 法律政策解答

第一章 劳动合同的订立



关键词：劳动合同订立

01

什么是劳动合同？订立劳动合同是否必然成立劳动关系？

劳动合同是劳动者与用人单位确立劳动关系、明确双方权利和义务的协议。劳动合同的当事人就是用人单位和劳动者双方。用人单位自用工之日起即与劳动者建立劳动关系，与是否订立劳动合同无关。但是，这并不意味着劳动合同没有用，相反，建立劳动关系，都必须订立书面劳动合同。

用人单位与劳动者在用工前订立劳动合同，或者在用工同时签订劳动合同的，劳动关系均自用工之日起建立。已建立劳动关系，未同时订立书面劳动合同的，应当自用工之日起1个

月内订立书面劳动合同。

法律政策索引 《劳动法》第16条;《劳动合同法》第7、10条。

02

劳动合同应在什么期限内订立?不按时订立劳动合同有什么后果?

劳动合同最晚应自用工之日起1个月内订立。1个月后仍未订立书面劳动合同的,根据未能订立的责任在劳动者一方还是在用人单位一方,有以下不同的法律后果:

(1)自用工之日起1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,用人单位应当书面通知劳动者终止劳动关系,无需向劳动者支付经济补偿,但是应当依法向劳动者支付其实际工作时间的劳动报酬。

(2)用人单位自用工之日起超过1个月不满1年未与劳动者订立书面劳动合同的,应当依法向劳动者每月支付2倍的工资,并与劳动者补订书面劳动合同;劳动者不与用人单位订立书面劳动合同的,用人单位应当书面通知劳动者终止劳动关系,并依照法定的经济补偿标准支付经济补偿。用人单位向劳动者每月支付2倍工资的起算时间为用工之日起满1个月的次日,截止时间为补订书面劳动合同的前1日。

(3)用人单位自用工之日起满1年未与劳动者订立书面劳动合同的,自用工之日起满1个月的次日至满1年的前1日应当依法向劳动者每月支付2倍的工资,并视为自用工之日起满1年的当日已经与劳动者订立无固定期限劳动合同,应当立即与劳动者补订书面劳动合同。

用人单位依照上述规定应当向劳动者每月支付2倍的工资而未支付的,劳动行政部门有责任责令用人单位支付。

法律政策索引 《劳动合同法》第47、82条;《劳动合同法实施条例》第5~7、34条。

03 在劳动合同订立中,如何确保合同是双方自愿订立?

为确保双方自愿订立劳动合同,用人单位与劳动者均需将相关情况如实告知对方,以便对方综合考虑并选择是否订立劳动合同,充分体现合同订立的自愿原则。

用人单位招用劳动者时,应当如实告知劳动者工作内容、工作条件、工作地点、职业危害、安全生产状况、劳动报酬,以及劳动者要求了解的其他情况;用人单位有权了解劳动者与劳动合同直接相关的基本情况,劳动者应当如实说明。

法律政策索引 《劳动合同法》第8条。

关键词:劳动者

04 一个劳动者可否同时与两个以上用人单位签订劳动合同?

我国虽然没有哪个法律的具体条款规定一个劳动者只能与一个用人单位建立劳动关系,但在现实中,我国是不承认双重劳动关系的,在政策上也一直不支持双重劳动关系的存在。