

穷究法理
探求真知

劳动与社会保障法实务

剧宇宏 著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

穷究法理

探求真知

劳动与社会保障法实务

剧宇宏 著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

劳动与社会保障法实务 / 剧宇宏著. —北京: 中国法制出版社, 2012. 7

ISBN 978 - 7 - 5093 - 3860 - 5

I. ①劳… II. ①剧… III. ①劳动法 - 研究 - 中国 - 教材②社会保障 - 法规 - 研究 - 中国 - 教材 IV. ①D922.5
②D922.182.3

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2012) 第 147865 号

策划编辑 刘 峰 (52jm. cn@163. com)

责任编辑 孙彤飞

封面设计 蒋 怡

劳动与社会保障法实务

LAODONGYUSHEHUIBAOZHANGFASHIWU

著者/剧宇宏

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/787 × 1092 毫米 16

版次/2012 年 7 月第 1 版

印张/20 字数/362 千

2012 年 7 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 3860 - 5

定价: 49.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66031119

网址: <http://www.zgfzs.com>

编辑部电话: 66054911

市场营销部电话: 66017726

邮购部电话: 66033288

上海市教委重点建设专业项目资助

作者简介

剧宇宏 女，河北石家庄人，经济学博士，副教授。现为上海市教委经济法重点学科研究人员。先后毕业于西北政法大学（法学硕士）和武汉理工大学法学院（经济学博士），2010至2012年江西财经大学应用经济学博士后流动站从事研究。1997年至今，一直在高校从事法学教学和科研工作，先后主持或参与过省部级科研项目多项，发表论文几十篇。主要研究方向：劳动法基础理论、社会保障基础理论等。

总 序

众所周知,由于发展路径的不同、文化背景的差异,大陆法系和英美法系法律渊源不同,法学教育模式迥异。大陆法系的典型特征是法律规范的成文化和法典化;而英美法系则以不成文法即判例法为其显著特征。虽然当今两大法系在司法实践的过程会有明显的不同,但在全球化发展的今天,两大法系逐渐出现了相互借鉴、相互融合的趋势。在我国,制定法为法律规范的主要渊源,长期以来,在法学教学中主要沿用大陆法系的演绎法教学模式。但是法学作为一门实践性、应用性很强的学科,法学教育的目标之一就是培养学生运用法学知识分析和解决实际问题的能力。为此,改变传统教学模式,引入理论和实践相结合的案例教学法成为必需。多年来,我校在这方面进行了有益的尝试和探索,总结了一套行之有效的理论和实务案例相结合的教学模式,深受学生欢迎。这套教学模式,根据大陆法系成文法的教学要求,借鉴英美法系的案例教学模式,将两大法系的教学方法有机地融为一体,既能使学生系统地掌握法学原理,又能培养学生分析和解决实际问题的能力。

为了及时反映我校法学高职教育改革的新成果,更好地满足法学高职教育的需要,我校组织编写了这套教材。这套教材具有如下特点:第一,体例格式新颖。教材各章均按本章概要、学习目标、理论与实务的体例格式安排。“本章概要”将本章的主要内容进行高度归纳总结,使读者一目了然,直截了当在最短时间内获悉相应章节的核心内容,提高学习效率;“学习目标”具体指出通过相应章节的学习,学生应该掌握的基本知识点、主要理论及法律制度;“理论与实务应用”分两部分:第一部分为理论思考,具体列出名词解释、简答及论述等思考题目,通过研习思考题使学生巩固所学知识,锻炼思维能力,拓展思维空间;第二部分为实务应用,通过案例来彰显理论知识或法律规定,通过案例分析示范和实训,引导学生如何正确理论联系实际,培养学生观察问题、分析问题、解决问题的实务操作能力,使他们学以致用,进而提高动手能力和实际应用能力。这种体例兼顾了系统掌握法学理论和应用法学理论分析、解决问题能力的双重教学目标。第二,案例选择科学合理。主要表现为:一是案例大多选自司法实践,具有新颖性和真实性;二是根据法学知识点的系统要求选择案例,具有全面性和典型性;三是反映理论和实务的密切联系,以案说法,

以法解释法学知识和原理,理论与实务高度融合,相得益彰。第三,内容简洁。本丛书力争以简洁的语言阐述法学理论和相关问题,解析实例,说明法理,做到深入浅出,通俗易懂。第四,彰显立法成果。本丛书关注我国立法动态,跟踪各学科立法活动,吸收并系统研究了最新的立法成果。

本丛书吸收了国内外优秀学术成果,在理论与实践相结合的基础上,达到了理论性、实践性和应用性相统一。在理论上具有较强的系统性和概括性,在应用上具有针对性和实用性,在内容上则反映了法学各学科的新发展和时代特征。该套教材除了可以作为法律专业学生的教学用书,同时也可以成为法院、检察院和律师事务所等法律实务部门工作者的参考读物。希望通过这套教材的出版,架起法学理论与实践沟通的桥梁,为社会培养更多具有较高理论水平和实践能力的应用型、复合型法学专门人才。

是为序。

金国华

前 言

劳动与社会保障法是我国法律体系中两个独立的法律部门，也是法学的核心课程，对它的研究也越来越受到国家和社会的重视。劳动与社会保障法的研究在国外已有相当长的历史，而我国的研究还较为滞后。然而，市场化的劳动关系需要与之相适应的法律制度保障各方的合法利益，同时稳定和谐的社会环境需要健全的社会保障制度的维护。因此，这对劳动与社会保障立法、教学和研究提出了新的要求。

本教材针对法学高职和专科的教学特点、人才培养目标，在借鉴、吸收劳动法与社会保障法最新研究成果的基础上，关注最新立法、司法动态，特别突出教材的实践性和应用性的有机统一。在理论上具有较强的系统性和概括性，在应用上具有针对性和实用性，在内容上则反映了劳动与社会保障法的发展和时代特征。教材在体例和结构上简单明了，突出实务操作。每章体例为“本章概要”、“学习目标”、“理论思考与实务应用”。“本章概要”对本章内容进行高度总结，突出核心点，使读者一目了然；“学习目标”具体指出本章知识点、主要理论及具体制度，便于掌握；“理论思考与实务应用”中的“理论思考”通过设计不同题型，掌握巩固知识点，提高思维能力，“实务应用”通过对典型案例介绍、分析，引导学生运用理论知识对具体案件进行分析、论证，将抽象的知识与鲜活的实例有机结合，提高实务操作能力，而案例实训部分仅是陈述案情，提出问题，扩展读者视野。

本教材内容主要分为劳动与社会保障法两部分：劳动法部分共有十一章，包括劳动法基础理论、劳动就业、劳动合同与集体合同、工作时间与休息休假、工资制度、劳动保护、劳动纪律与职业道德、民主管理与工会制度、劳动争议处理、劳动监察和法律责任；社会保障法部分共有四章，包括社会保障法概述、社会保险、社会救助、社会福利和社会优抚。

编写过程尽管非常努力，但劳动与社会保障法体系庞大、内容广泛，特别是相关的立法活动非常活跃，加上作者水平、能力所限，不足甚至错误之处在所难免，恳请批评指正。

目 录

第一章 劳动法基础理论	1
第一节 劳动法的概念及调整对象	1
一、劳动与劳动法的概念	1
二、劳动法的调整对象	4
三、劳动法与相关部门法的关系	6
第二节 劳动法的产生与发展	10
一、劳动立法的形成	10
二、国际劳动立法的发展	11
三、中国劳动立法的发展	12
第三节 劳动法的基本原则	14
一、劳动法基本原则及特征	14
二、确立劳动法基本原则的依据	15
三、劳动法基本原则的内容	16
第四节 劳动法律关系	17
一、劳动法律关系的概念、特征	17
二、劳动法律关系的构成	18
三、劳动法律关系产生、变更和消灭	24
第五节 劳动法的渊源及劳动法律规范体系	25
一、劳动法的渊源	25
二、劳动法的体系	26
第二章 劳动就业法律制度	33
第一节 劳动就业概述	33

一、劳动就业概念及特征	33
二、我国劳动就业的方针和劳动就业原则	34
第二节 我国促进劳动就业的基本政策	35
一、我国促进劳动就业的基本政策	35
二、国外就业政策的实践与经验	38
第三节 劳动职业培训制度	41
一、职业培训概述	41
二、职业培训的具体内容	42
三、职业技能鉴定	43
第三章 劳动合同法律制度	49
第一节 劳动合同概述	49
一、劳动合同的概念和特征	49
二、劳动合同的分类	50
三、劳动合同与劳务合同的区别	51
第二节 劳动合同的订立	52
一、劳动合同订立的原则	52
二、劳动合同订立	54
第三节 劳动合同的形式与内容	54
一、劳动合同的形式	54
二、劳动合同的内容	55
第四节 劳动合同的效力	57
一、劳动合同的效力	57
二、劳动合同的生效	58
三、劳动合同的无效	58
四、无效劳动合同的认定	59
五、无效劳动合同的法律后果	59
第五节 劳动合同的履行、变更和终止	59
一、劳动合同的履行	59
二、劳动合同的变更	60

三、劳动合同的终止	61
第六节 劳动合同的解除	62
一、劳动合同解除的概念	62
二、劳动合同的协议解除	63
三、劳动合同的法定解除	63
四、经济性裁员	64
第七节 劳务派遣和非全日制用工制度	66
一、劳务派遣	66
二、非全日制用工	69
第八节 集体合同	69
一、集体合同的概述	69
二、集体合同的订立与内容	71
第四章 劳动时间和休息休假法律制度	81
第一节 工作时间制度	81
一、工作时间的概念和特征	81
二、工作时间立法的历史沿革	82
三、基本工作时间制度	83
第二节 休息休假制度	86
一、休息的概念	86
二、休息休假基本法律制度	86
第三节 延长工作时间制度	90
一、延长工作时间的概念	90
二、延长工作时间的具体规定	91
第五章 劳动工资法律制度	98
第一节 劳动工资制度概述	98
一、工资的概念和特征	98
二、工资立法的发展	99
三、工资立法的基本原则	99
第二节 工资的基本制度	100

一、工资的构成及特征	100
二、工资的形式	101
三、依法不列入最低工资的劳动报酬	103
第三节 工资支付制度	104
一、工资支付原则	104
二、用人单位代扣工资的情形	104
三、特殊情况下的工资支付	104
四、工资支付的保障措施	105
第四节 最低工资制度	106
一、最低工资制度概述	106
二、最低工资标准的制定	107
三、最低工资的给付	107
第五节 工资集体协商制度	108
一、工资集体协商	108
二、工资集体协商的内容	109
三、工资集体协商应考虑的因素	109
四、工资集体协商的原则	109
第六章 劳动保护法律制度	116
第一节 劳动保护制度概述	116
一、劳动保护	116
二、劳动保护法及其立法发展	117
三、劳动保护的内容	118
第二节 劳动安全卫生基本法律制度	119
一、劳动安全卫生的概述	119
二、安全生产规程和标准	120
三、劳动安全卫生管理制度	122
第三节 女职工、未成年人特殊群体的保护	125
一、女职工保护制度	125
二、未成年工保护概念	126

三、未成年工特殊保护的主要内容	127
第七章 劳动纪律与职业道德	134
第一节 劳动纪律	134
一、劳动纪律的概念	135
二、我国劳动纪律的立法发展	136
三、劳动纪律的制定与效力	136
第二节 职业道德	138
一、职业道德的概念	138
二、职业道德的特点	139
三、职业道德与一般社会道德的关系	140
四、职业道德的产生和发展	140
五、职业道德的社会作用	141
六、职业道德的内容	142
第八章 职工民主管理制度与工会制度	149
第一节 职工民主管理制度	149
一、职工民主管理的概念	149
二、职工民主管理的理论基础	150
三、职工民主管理的立法概况	150
四、职工民主管理的方式	151
五、职工代表大会的权利和义务	152
六、职代会运作的基本程序和组织制度	153
第二节 工会法律制度	155
一、工会及其性质	155
二、工会的法律地位	157
三、国际工会组织的发展	157
四、工会的主要权利和责任	158
第九章 劳动争议处理法律制度	166
第一节 劳动争议概述	166
一、劳动争议的概念	166

二、劳动争议的特点	167
三、劳动争议的分类	167
四、劳动争议的受案范围	168
五、处理劳动争议的原则	168
第二节 劳动争议调解制度	169
一、劳动争议调解的概念	169
二、劳动争议调解的类型	170
三、劳动争议调解的程序	171
第三节 劳动争议仲裁制度	172
一、劳动仲裁概述	172
二、劳动争议仲裁的程序	173
三、集体劳动争议的处理程序	176
第四节 劳动争议诉讼制度	177
一、劳动争议诉讼概述	177
二、劳动争议诉讼程序	178
第十章 劳动监察法律制度	186
第一节 劳动监察概述	186
一、劳动监察概述	186
二、我国劳动监察的立法发展	188
三、劳动监察的立法原则	189
四、确立劳动监察制度的意义	190
第二节 我国劳动监察制度的基本内容	191
一、劳动监察的主体	191
二、劳动监察的客体	192
三、劳动监察的内容	192
四、劳动监察的形式	193
五、劳动监察的管辖	194
六、劳动监察的职责、职权和义务	194
七、劳动监察的程序	196

第十一章 劳动法律责任制度	204
第一节 法律责任概述	204
一、法律责任的概念	204
二、法律责任的本质	205
三、法律责任的特点	205
四、法律责任的归责与免责	205
第二节 劳动法律责任概述	206
一、劳动法律责任的概念	206
二、劳动法律责任的分类	207
三、劳动法律责任的构成要件	208
第三节 劳动法律责任具体形式	208
一、违反劳动合同的法律责任	208
二、违反集体合同的情形	209
三、用人单位违反劳动基准法的情形	210
四、用人单位违反劳动安全卫生制度的情形	210
五、违反劳动行政管理的情形	211
六、劳动者违反劳动纪律的情形	211
七、劳动合同法律责任中违约金、赔偿损失和继续履行的具体适用	212
第十二章 社会保障法律制度	220
第一节 社会保障法概述	220
一、社会保障的概述	220
二、社会保障法及调整对象	222
三、社会保障法的基本原则	223
四、社会保障法律关系	223
第二节 社会保障法基本制度	224
一、社会保障组织体系	224
二、社会保障权	224
三、社会保障基金	224
四、社会保障待遇	225

五、社会保障待遇的标准	225
六、社会保障享受要件	225
第十三章 社会保险法律制度	229
第一节 社会保险法律制度概述	229
一、社会保险的概念	229
二、社会保险制度的特征	230
三、社会保险与相关制度的关系	231
四、社会保险的主要功能	232
五、社会保险法概述	233
六、我国社会保险的立法及发展	236
第二节 我国养老保险法律制度	238
一、养老保险概述	238
二、养老保险基本制度	239
第三节 医疗保险法律制度	242
一、医疗保险概述	242
二、医疗保险基本制度	244
第四节 工伤保险法律制度	246
一、工伤保险概述	246
二、工伤保险基本制度	247
第五节 失业保险法律制度	252
一、失业保险概述	252
二、失业保险基本制度	253
第六节 生育保险法律制度	255
一、生育保险概述	255
二、生育保险基本制度	256
第十四章 社会救助法律制度	267
第一节 社会救助法律制度概述	267
一、社会救助的概念	267
二、社会救助的特点	268

三、社会救助制度的起源与发展	268
四、救助制度在中国的发展	270
五、新中国的社会救助制度	271
第二节 社会救助的基本法律制度	272
一、城市最低生活保障制度	272
二、灾害救助制度	274
三、贫困地区救助制度	277
四、农村五保供养制度	278
五、城镇廉租房制度	280
第十五章 社会福利与社会优抚法律制度	289
第一节 社会福利法律制度	289
一、社会福利制度概述	289
二、社会福利思想的发展	291
三、中国的社会福利制度	292
四、社会福利制度的基本内容	293
第二节 社会优抚法律制度	297
一、社会优抚制度	297
二、社会优抚制度的基本内容	298
参考书目	305

第一章 劳动法基础理论

【本章概要】 本章内容是劳动法的基础理论,是教学的重点。本章主要包括劳动法的概念及调整对象,劳动法的立法发展,劳动法的基本原则,劳动法律关系,劳动法的渊源及规范体系等知识点。

【学习目标】 通过本章学习全面了解劳动法律关系的运行过程、劳动法形成的社会背景、劳动法的体系和地位、中外劳动法以及国际劳动法的历史演变;准确理解劳动法中劳动的特征、劳动法的调整对象、劳动权的性质以及劳动法律关系的界定标准、分类及特征;牢固识记劳动法的概念以及劳动法的基本原则、熟练识记劳动法律关系的主体以及内容;应用劳动法律关系的知识区分劳动法律关系以及其他与劳动相关的社会关系,应用所学的劳动法的法律渊源知识适用不同劳动法律规范。

第一节 劳动法的概念及调整对象

一、劳动与劳动法的概念

(一) 劳动

劳动是一个使用范围十分广泛的概念。一般意义的劳动,是指人们在物质生产和精神生产过程中,使用(消费)劳动力,动用劳动资料,改变劳动对象,创造使用价值以满足人们需要的有意识、有目的的活动。它是人类生存的首要和最基本的条件。马克思在《资本论》中作过精辟的揭示:“是制造使用价值的有目的的活动”,“是人以自身的活动来引起、调整和控制人和自然的物质变换的过程。”简言之,劳动是劳动力的使用(消费)。

劳动力,人的劳动能力,指为人所具有的并在生产使用价值时运用的体力和脑力的总和。物质资料生产过程是劳动力作用于生产资料的过程。离开劳动力,生产资料本身是不可能创造任何东西的。但是,在物质资料生产过程中,劳动力