



指南针·司法考试

2009年司法考试必读

法律法规汇编(教学版)

指南针司法考试命题研究中心 编

③

法条·解释 对比记忆 法条解剖 细致独到

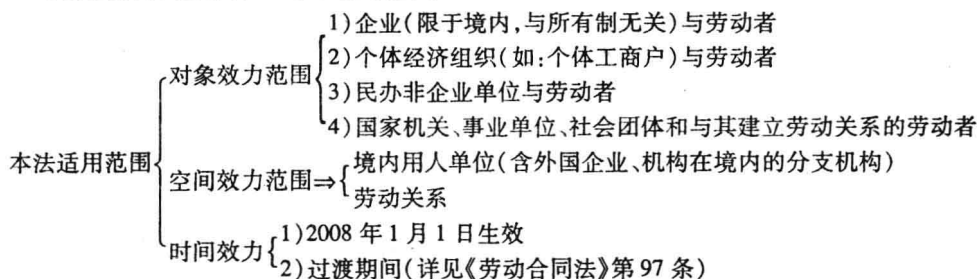
将司法解释“化整为零”，一一拆分纳入相应的基本法条之后，避免考生“瞻前顾后”、“顾此失彼”和理解上的断章取义。

四月版

中国  广播电视出版社
CHINA RADIO & TELEVISION PUBLISHING HOUSE

劳动合同法法条解剖图

一、《劳动合同法》第2条:适用范围



注:①《劳动合同法》第96条:事业单位与其聘用制的工作人员

- 有特别规定,依规定
- 无规定,依本法执行

②公务员、比照公务员管理的事业单位工作人员,不适用本法。

案例:小王说:“新的《劳动合同法》的一大亮点是:扩大了对劳动合同法适用的范围,即对于事业单位也纳入了新法的调整范围。”其说法是否正确?

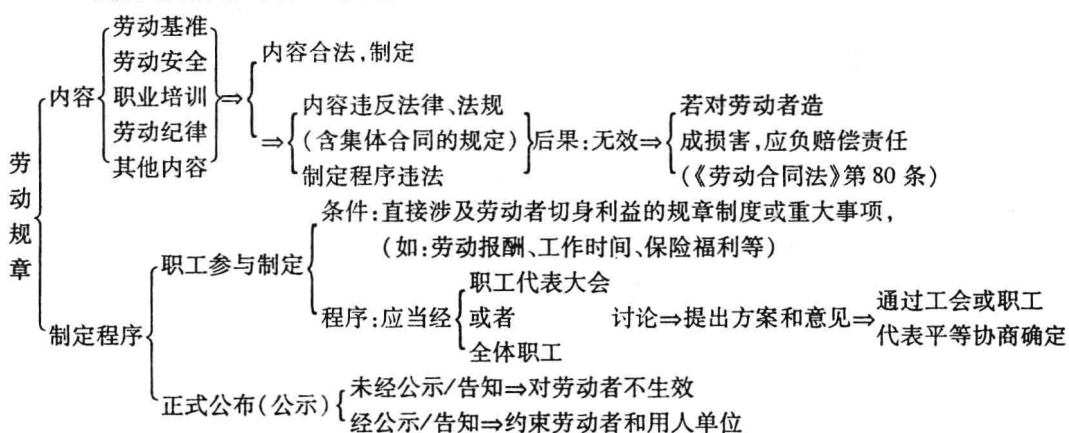
答:错误。

事业单
位工作
人员

- (一)具有公共事务职能的事业组织。如:保监会,证监会等。⇒参照公务员法管理,不适用本法。
- (二)实行企业化管理的事业单位。⇒适用本法调整(第2条第2款)
- (三)其他比较复杂的事业单位

聘用制的 按本法 96 条调整
本法第2条第2款适用

二、《劳动合同法》第4条:劳动



注:综上,我们可以总结出:劳动规章制度发生效力,必须具备法定的生效要件:

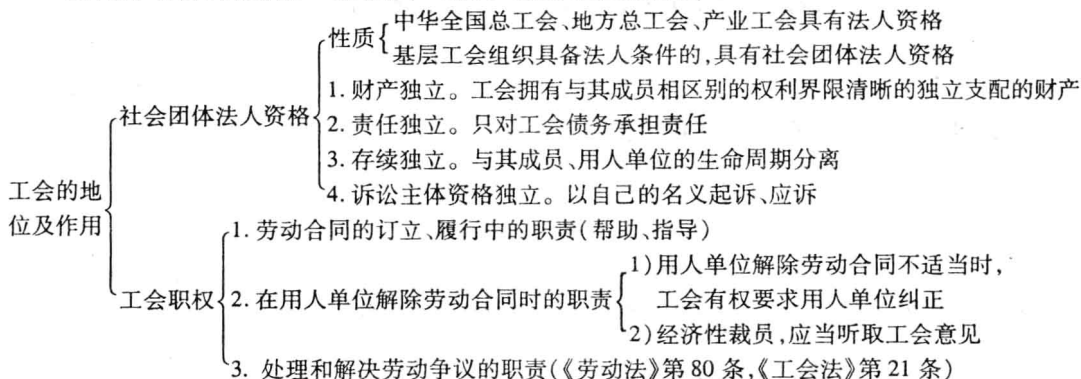
- (1) 主体合法。由用人单位制定,一般认为应该是单位内部最高层次的机构制定或通过。
- (2) 内容合法。特别注意:劳动规章也不得违反集体合同规定的标准
- (3) 程序合法。详见上面的解剖图

案例:肖某是上海一公司员工,因该公司曾发生过因员工乱扔烟头引发过工厂失火,所以公司修订了《业务规定》,其中明确了上班时员工不得在办公场所吸烟。肖某却全然不顾此规定,多次在办公场所

吸烟,影响很是不好。公司根据《业务规定》,与肖某解除了劳动合同。肖某不服,认为公司从未向他宣传过规章制度,向劳动仲裁委提出申诉。如何看待此案?

答:公示(告知)是劳动规章生效之前提。用人单位有证明已履行告知义务的责任,否则当然败诉。

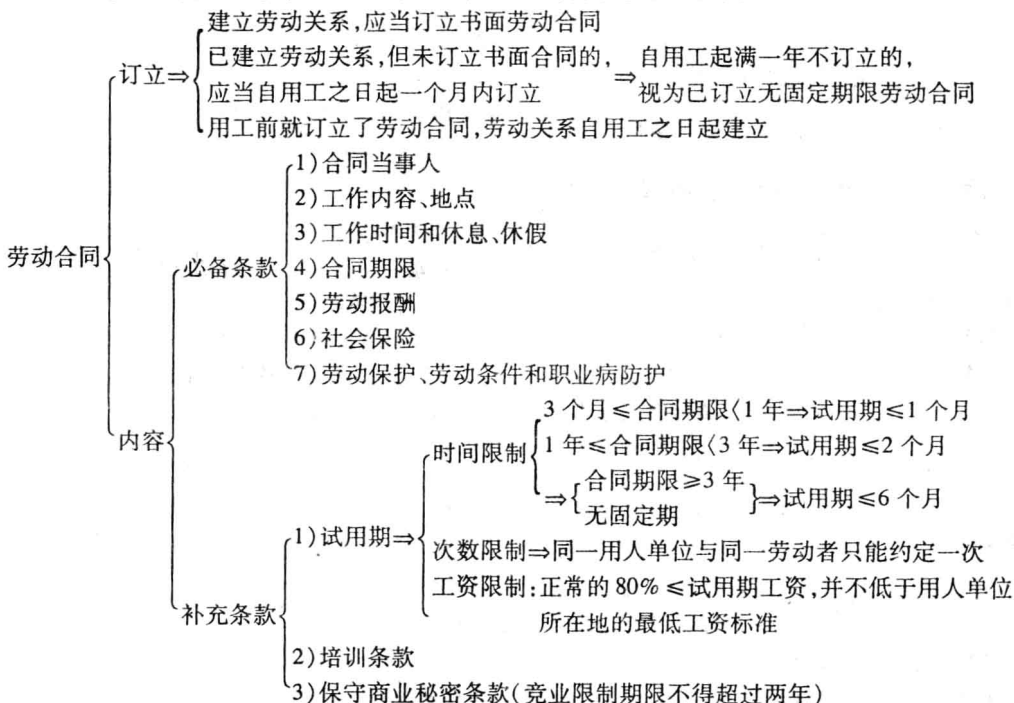
三、《劳动合同法》第6条,第43条:工会的地位及作用



案例:某公司经营期间,经常发生损害职工利益的事件,有员工提出应当组建工会组织以切实维护全体职工利益。该公司总经理认为:(一)职工维护其利益,可以通过职工代表来实现,并不是一定要通过工会;(二)《劳动合同法》也没有规定公司必须设立工会。所以公司总经理拒绝了员工的请求。试评价该说法。

答:《工会法》第10条:“企业、事业单位、机关25人以上的,应当建立基层工会委员会……”对于超过25人以上的公司,必须建立工会,否则是违法的。

四、《劳动合同法》第10条、第17条:劳动合同的订立和内容

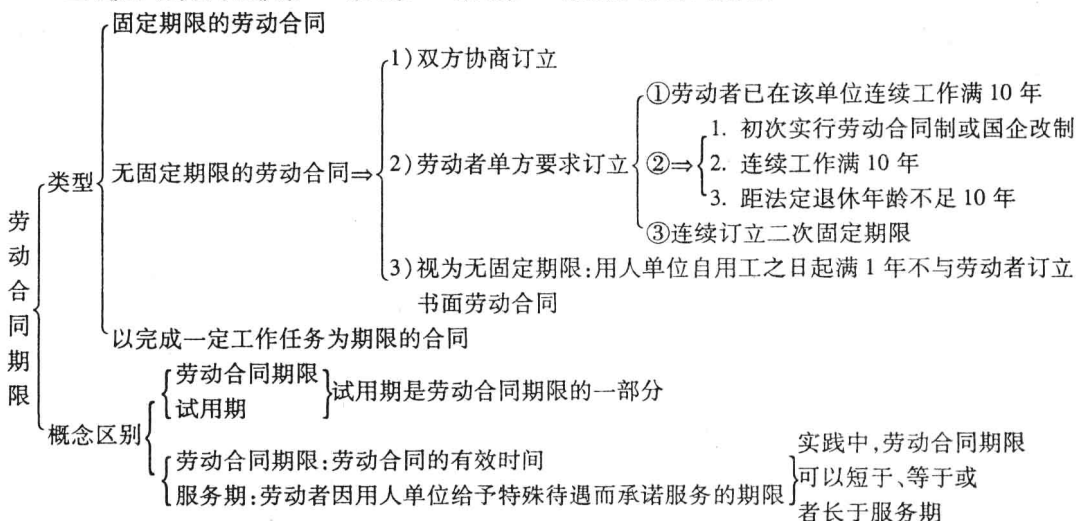


案例:小王是从安徽来京务工的农民,经老乡介绍,到某建筑公司工作,在进入该公司后,同公司签订劳动合同,约定工作时间为一年,同时还约定“工作期间发生的一切伤亡事故,与本公司无关,由本人自己负责”。小王后来在工作时,不慎从脚手架上跌落,造成小腿骨折,两根肋骨折断,共花去住院费、医疗费、手术费等1万元。出院后,小王要求公司赔偿,但公司拿出“生死合同”,认为可以免责。小王无奈,向海

淀区劳动争议仲裁委员会提出仲裁申请,请求认定劳动合同无效,并由该建筑公司承担赔偿责任。请评价该案?

答:首先,该免责条款无效。理由是违反了《劳动合同法》第26条和《工伤保险条例》规定;其次,该劳动合同有效,理由是部分合同条款的无效并不影响合同其他部分的效力,虽然,该劳动合同中“免责条款”无效,但是该条款的效力对劳动合同的其他部分的效力并没有影响,由此,该合同有效。

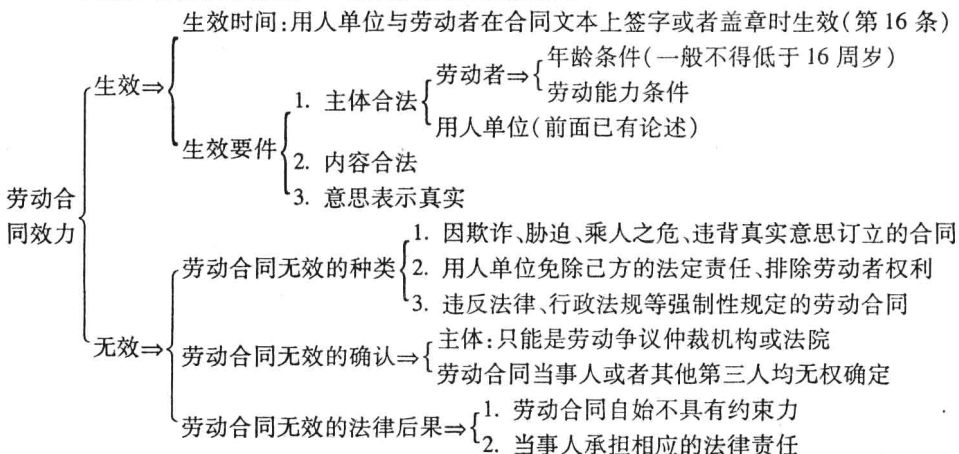
五、《劳动合同法》第12条、第13条、第14条:劳动合同期限



案例:刘某大学毕业后被分配进入到上海某电器公司工作,并按照公司规定每年签订一次劳动合同。由于该公司管理混乱,各种规章制度不健全,一直亏损。2002年,经过上海市国资委同意,被上海另外一家电子集团兼并。兼并之后,该集团公司与原电器公司的员工重新签订了三年期的劳动合同。劳动合同期满后,刘某要求签订无固定期限的劳动合同,该集团公司不同意。以新《劳动合同法》为视角,如何评价刘某的要求?

答:《劳动合同法》第34条规定:“用人单位发生合并或者分立等情况,原劳动合同继续有效,劳动合同由承继其权利义务的用人单位继续履行。”本案中,刘某原所在单位被兼并,但刘某的工作性质和岗位一直没有变化,在此种情形下,我们可以视劳动者在同一用人单位工作。因此,刘某有权要求单位签订无固定期限劳动合同。

六、《劳动合同法》第26条:劳动合同的效力

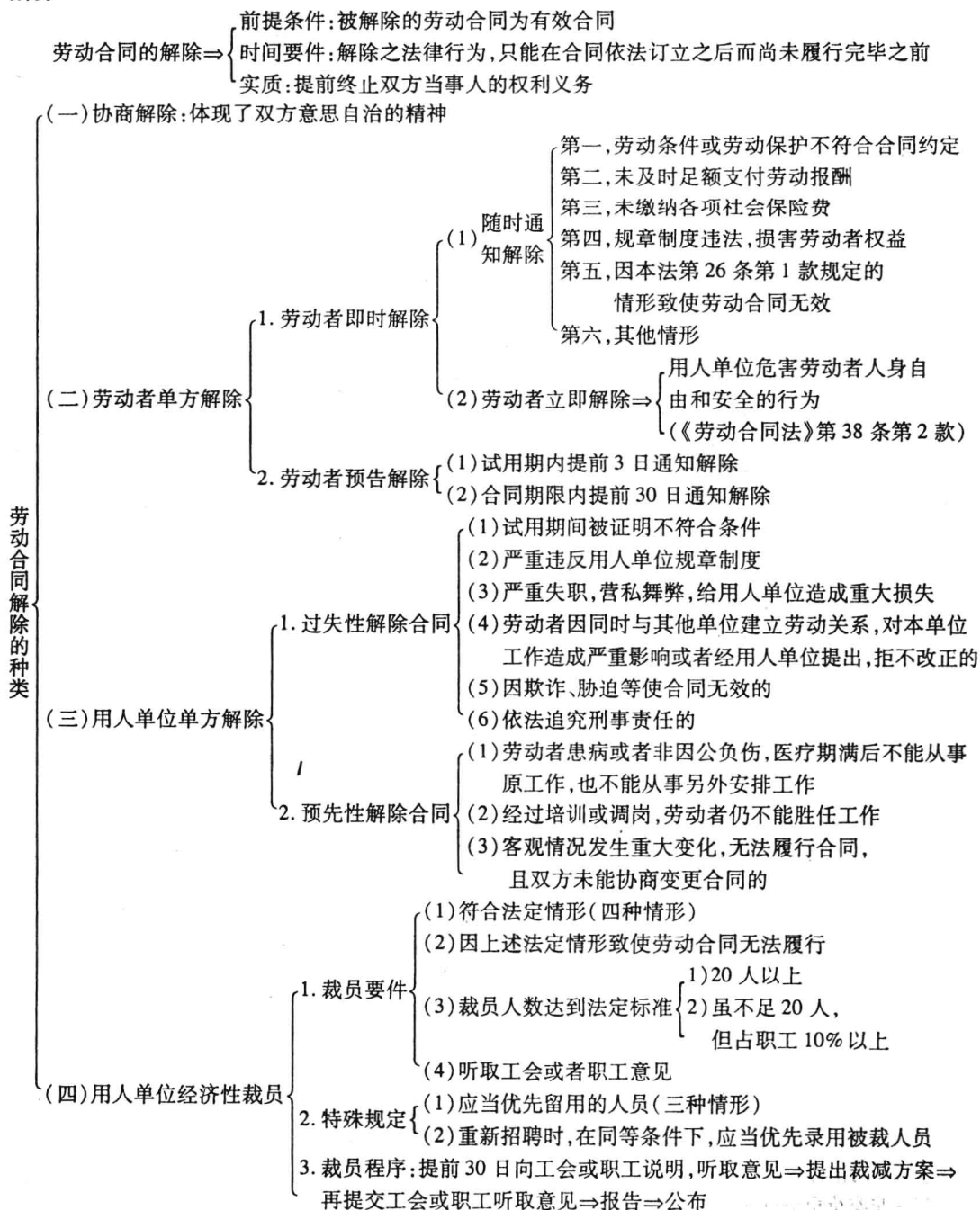


案例:胡小姐应聘到北京某机械公司工作,并签订了劳动合同,约定合同期一年,内容包括:“公司从员工应得工资中每月提留200元,作年终分配;员工受聘期间辞职或辞退,从离职之日起脱离关系,所提留

的基本工资与其他应得报酬全部应自动放弃”。后来,胡小姐因身体不适向公司提出辞职,公司批准了辞职申请,但扣除了胡小姐五个月的提留工资 1000 元。胡小姐不服,向仲裁委员会申请仲裁。公司辩称:劳动合同中所有条款系双方真实意思表示,也没有违反法律禁止性规定,具有约束力,故要求法院驳回请求。试解析本案。

答:本案的情况违反《劳动法》第 50 条:“不得克扣或无故拖欠劳动者工资”的规定,系《劳动合同法》第 26 条第 1 款第(二)项的情形,故该约定条款无效,用人单位依法承担责任。

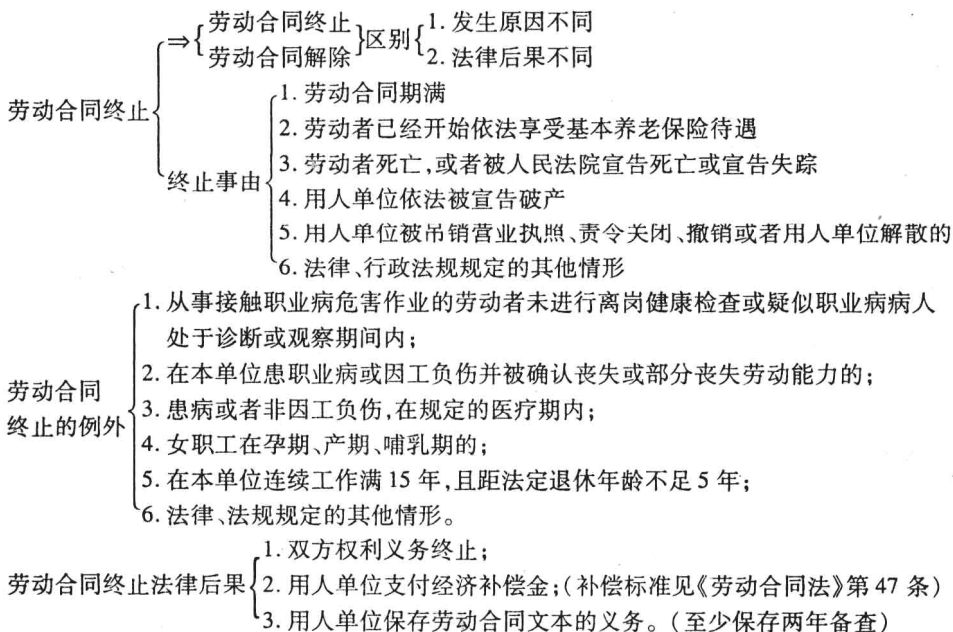
七、《劳动合同法》第 36 条、第 37 条、第 38 条、第 39 条、第 40 条、第 41 条:劳动合同的解除



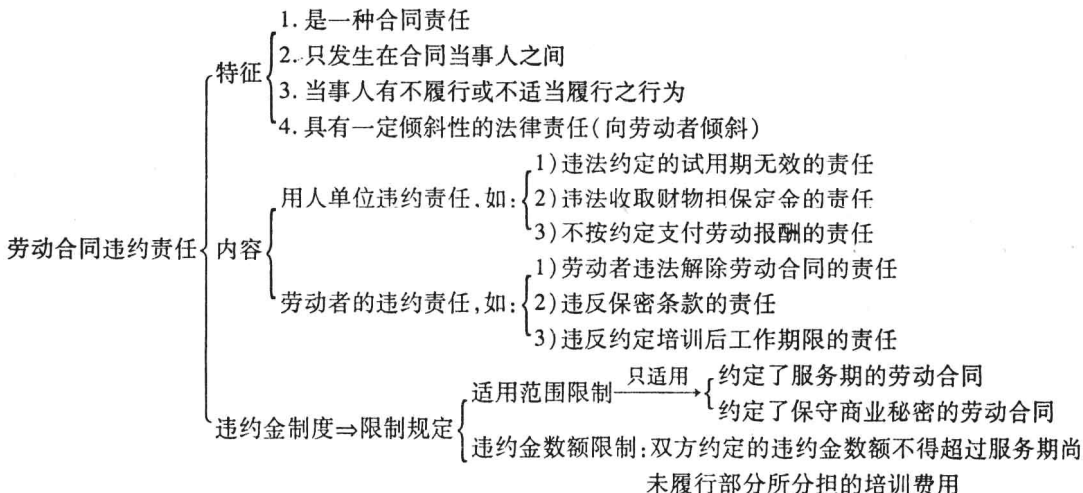
案例:小王是一名普通的工人,经过应聘到某机床厂担任机床工人,在入职前,体检合格之后签订了三年的劳动合同,约定了两个月的试用期。一个月后,小王身体不适到医院检查,发现自己患上了肝炎。小王向单位请假后住院治疗,但治疗期间,小王收到了单位的解除劳动合同通知书,认为其在试用期之间由于患有肝炎,不符合用人单位的录用条件,因此解除劳动合同。单位此举符合法律规定吗?

答:不符合。本案中,小王患肝炎是在劳动合同签订之后,在试用期内患病同不符合录用条件是完全不同的。根据相关规定,小王在劳动合同期限内患病,依法至少享有三个月的医疗期,此阶段单位不得解除劳动合同。

八、《劳动合同法》第44条:劳动合同的终止



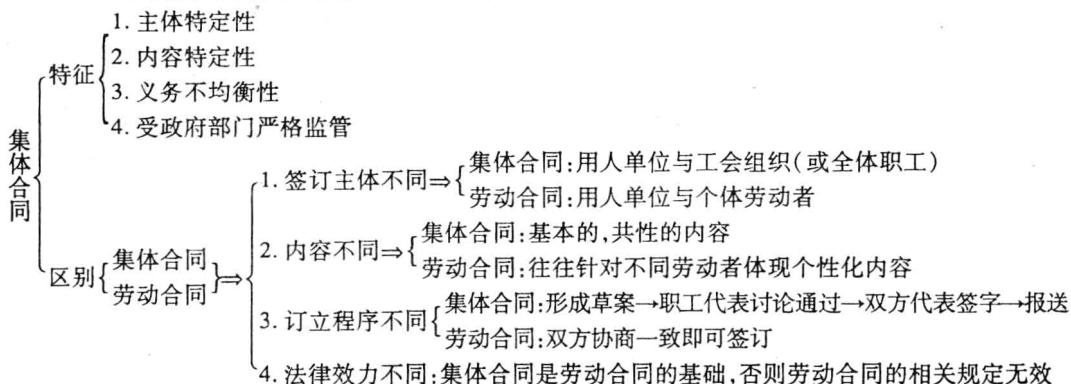
九、《劳动合同法》第22条、第23条、第25条:劳动合同的违约责任



案例:某公司人力资源主管在学习了《劳动合同法》以后,认为在新法生效后用人单位将不得再约定违约金条款。于是,在新法生效前,与单位所有员工都重新签订了劳动合同,内容包括:“劳动者在合同期内不得辞职,否则支付10万元违约金。”试问,在《劳动合同法》生效后,该约定能否适用?

答:对于此种跨越生效期间的违约金条款是否有效,《劳动合同法》并未予以明确,理论界观点也不统一。下一步有待司法解释的尽快出台。

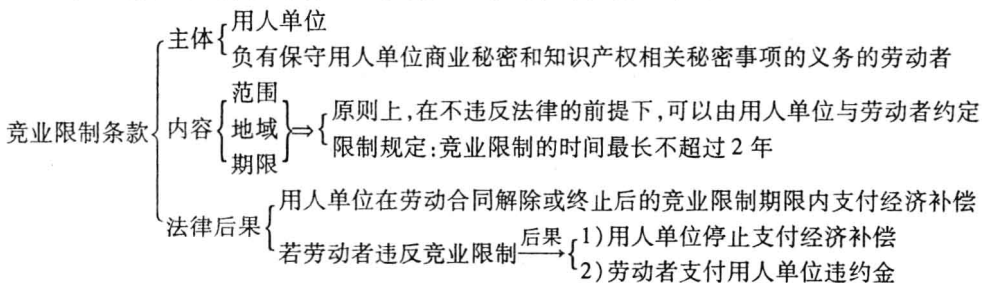
十、《劳动合同法》第 51 条:集体合同



案例:2006年5月,北京某服装厂与该厂工会经过协商签订了集体合同草案,经双方首席代表签字盖章之后,经过职代会通过。其中,关于工资待遇条款规定:本单位的所有职工每月工资不得低于1200元,每天工作8小时,该合同生效。2007年5月,服装厂招聘了外来务工人员刘某,并与其约定每天工作时间为6小时,每月工资1000元。一个月后,刘某偶然得知集体合同的内容,遂要求单位支付1200元的工资。单位认为不应当支付刘某1200元的月工资,应当尊重双方当事人的特殊约定,而且刘某在签订集体合同时还不是本单位的员工,因此并不属于当时签订的集体合同的员工范围,当然不能按照集体合同约定的工资支付。

答:刘某的要求符合法律规定。把握住两点:一,集体合同对人的效力范围及于用人单位所有员工;二,劳动合同中关于劳动报酬等的标准不得低于集体合同。

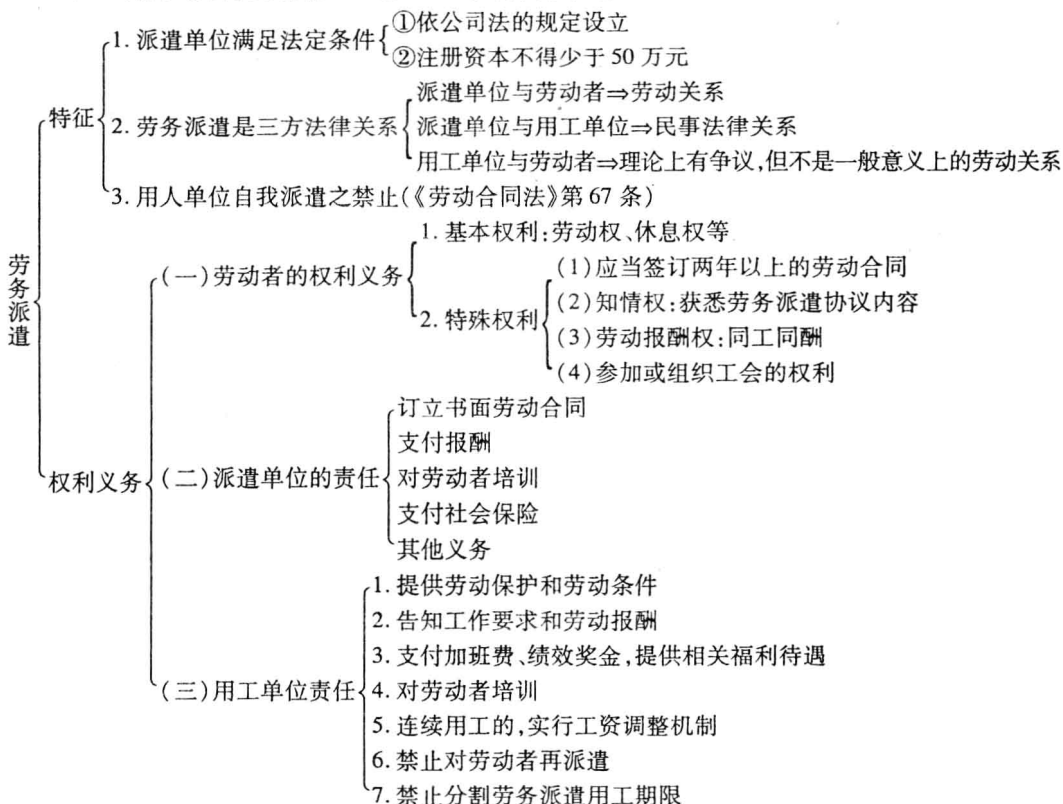
十一、《劳动合同法》第 23 条、第 24 条:保密和竞业禁止



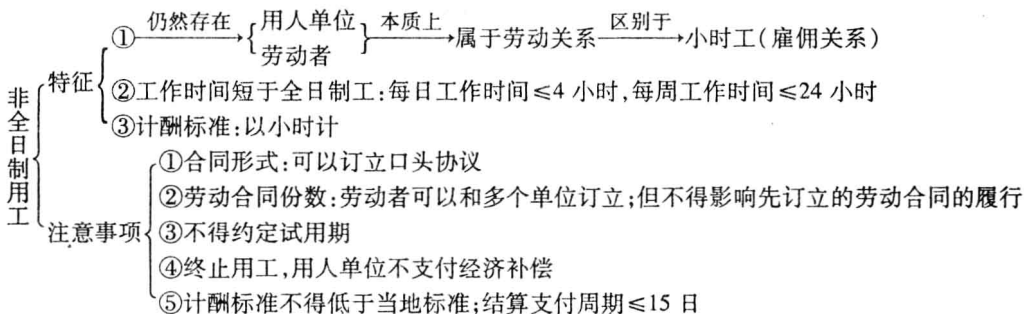
案例:李某是某化工厂的职工,多年来一直在该厂的关键技术岗位工作。后来,李某的哥哥开办了一家化工厂,邀请李某担任技术顾问。李某在其化工厂合同到期后,便进入了其哥哥开办的化工厂,李某利用其在前化工厂工作时了解到的产品技术参数和配方,使得其哥哥的工厂效益激增,严重影响了前工作单位的效益。经查,李某与原化工厂签订的劳动合同中并没有特别约定的竞业限制条款。试问:李某负有竞业限制的义务吗?

答:李某不负有该义务,因为未约定竞业限制条款。但李某违反了相关保守商业秘密的义务构成了不正当竞争,因此李某与其哥哥都应承担赔偿责任。

十二、《劳动合同法》第 57 条 - 67 条:劳务派遣



十三、《劳动合同法》第 68 条——第 72 条:非全日制用工



案例:小陈与必胜客签订了非全日制用工劳动合同,一天小陈下班后在回家的路上被一辆汽车撞伤了,试问:小陈应该享受工伤待遇吗?

答:应该。理由:(1)《关于非全日制用工若干问题的意见》第 12 条规定,用人单位应当为非全日制劳动者缴纳工伤保险费用;(2)小陈在上下班途中被机动车撞伤,依《工伤保险条例》属于工伤范围。

目 录

第三部分

一、宪法类

中华人民共和国宪法 1982 年 12 月 4 日通过)	(755)
反分裂国家法	(772)
中华人民共和国立法法(2000 年 3 月 15 日通过)	(773)
中华人民共和国全国人民代表大会和地方各级人民代表大会选举法 (1979 年 7 月 1 日通过,1982 年 12 月 10 日第一次修正,1986 年 12 月 2 日第二次修正, 1995 年 2 月 28 日第三次修正,2004 年 10 月 27 日第四次修正)	(782)
中华人民共和国全国人民代表大会组织法	(789)
中华人民共和国地方各级人民代表大会和地方各级人民政府组织法 (1979 年 7 月 1 日通过,1982 年 12 月 10 日第一次修正,1986 年 12 月 2 日第二次修正, 1995 年 2 月 28 日第三次修正,2004 年 10 月 27 日第四次修正)	(792)
中华人民共和国各级人民代表大会常务委员会监督法 (2006 年 8 月 27 日通过)	(800)
中华人民共和国国务院组织法(1982 年 12 月 10 日通过)	(805)
中华人民共和国人民法院组织法(1949 年 7 月 1 日通过, 1983 年 9 月 2 日第一次修订,2006 年 10 月 31 日第二次修订)	(806)
中华人民共和国民族区域自治法(1984 年 5 月 31 日通过)	(809)
中华人民共和国香港特别行政区基本法(1990 年 4 月 4 日通过)	(815)
中华人民共和国澳门特别行政区基本法(1993 年 3 月 31 日通过)	(827)
中华人民共和国村民委员会组织法(1998 年 11 月 4 日通过)	(838)

二、经济法类

中华人民共和国反垄断法(2007 年 8 月 30 日通过)	(841)
中华人民共和国反不正当竞争法(1993 年 9 月 2 日通过)	(847)
中华人民共和国消费者权益保护法(1993 年 10 月 31 日通过)	(851)
中华人民共和国产品质量法(1993 年 2 月 22 日通过,2000 年 7 月 8 日修正)	(856)
中华人民共和国劳动法(1994 年 7 月 5 日通过)	(863)
第一章 总 则	(863)
第二章 促进就业	(863)
第三章 劳动合同和集体合同	(864)
第四章 工作时间和休息休假	(865)
第五章 工 资	(866)
第六章 劳动安全卫生	(867)

第七章 女职工和未成年工特殊保护	(867)
第八章 职业培训	(868)
第九章 社会保险和福利	(868)
第十章 劳动争议	(868)
第十一章 监督检查	(869)
第十二章 法律责任	(869)
《最高人民法院关于审理劳动争议的解释》(14条)	
第十三章 附 则	(870)
中华人民共和国劳动合同法(2007年6月29日通过)	(871)
第一章 总 则	(871)
第二章 劳动合同的订立	(871)
《劳动合同法实施条例》(4、5、8-12、14、16、17、26、33条)	
第三章 劳动合同的履行和变更	(875)
第四章 劳动合同的解除和终止	(875)
《劳动合同法实施条例》(13、18-24、27条)	
第五章 特别规定	(878)
《劳动合同法实施条例》(28、30-32条)	
第六章 监督检查	(880)
第七章 法律责任	(881)
《劳动合同法实施条例》(6、7、34、35条)	
第八章 附 则	(882)
中华人民共和国企业劳动争议处理条例(1993年8月1日起施行)	(883)
中华人民共和国劳动争议调解仲裁法(2007年12月29日通过)	(885)
中华人民共和国残疾人保障法(1990年12月28日通过,2008年4月24日修订)	(889)
中华人民共和国银行业监督管理法 (2003年12月27日通过,2006年10月31日修正)	(894)
中华人民共和国商业银行法(1995年5月10日通过,2003年12月27日修正)	(898)
中华人民共和国证券法(1998年12月29日通过,2004年8月28日修正, 2005年10月27日修订)	(905)
中华人民共和国证券投资基金法* ^① (2003年10月28日通过)	(923)
中华人民共和国税收征收管理法(1992年9月4日通过, 1995年2月28日修正,2001年4月28日修订)	(932)
中华人民共和国税收征收管理法实施细则	(940)
中华人民共和国企业所得税法(2007年3月16日通过)	(948)
中华人民共和国个人所得税法(1980年9月10日通过,1993年10月31日第一次修正, 1999年8月30日第二次修正,2005年10月27日第三次修正,2007年6月29日第四次修正, 2007年12月29日第五次修正)	(952)
中华人民共和国个人所得税法实施条例(2008年3月1日起施行)	(955)

① *表示在近五年内对该法律的考查不超过五分。

中华人民共和国审计法(1994年8月31日通过,2006年2月28日修正)	(958)
中华人民共和国土地管理法(1986年6月25日通过, 1988年12月29日第一次修正,1998年8月29日第二次修正)	(962)
中华人民共和国城市房地产管理法 (1994年7月5日通过,2007年8月30日修正)	(971)
中华人民共和国环境保护法(1989年12月26日通过)	(976)

三、国际法类

中华人民共和国对外贸易法(1994年5月12日通过,2004年4月6日修订)	(980)
最高人民法院关于审理国际贸易行政案件若干问题的规定 (2002年8月27日通过)	(986)
中华人民共和国保障措施条例(2004年3月31日修订)	(987)
中华人民共和国反补贴条例(2004年3月31日修订)	(989)
最高人民法院关于审理反补贴行政案件应用法律若干问题的规定 (2002年9月11日通过)	(993)
中华人民共和国反倾销条例(2004年3月31日修订)	(994)
最高人民法院关于审理反倾销行政案件应用法律若干问题的规定 (2002年9月11日通过)	(999)
联合国国际货物销售合同公约	(1000)
2000年国际贸易术语解释通则(1999年7月修订,2000年1月1日生效)	(1010)
跟单信用证统一惯例(UCP600)(2006年修订 2007年7月1日生效)	(1029)
最高人民法院关于审理信用证纠纷案件若干问题的规定 (2005年10月24日通过)	(1038)
国际商会托收统一规则(1995年修订,1996年1月1日生效)	(1040)
关于解决国家和他国国民之间投资争端公约 (1965年3月18日由国际复兴开发银行提交各国政府,1966年10月14日生效)	(1044)
最高人民法院关于执行我国加入的《承认及执行外国仲裁 裁决公约》的通知(1987年4月10日)	(1051)
中国国际经济贸易仲裁委员会仲裁规则 ^{*①} (2005年1月11日通过)	(1052)
承认和执行外国仲裁裁决公约(1958年6月10日过)	(1060)
最高人民法院关于涉外民商事案件诉讼管辖若干问题的规定 (2001年12月25日通过)	(1062)
最高人民法院关于审理涉外民事或商事合同纠纷案件法律适用 若干问题的规定(2007年6月11日通过)	(1062)
最高人民法院关于执行中外司法协助协定的通知	(1064)
关于向国外送达民事或商事司法文书和司法外文书公约 (1965年11月15日)	(1064)

① *表示在近五年内对该规则的考查不超过五分。

最高人民法院、外交部、司法部关于执行《关于向国外送达民事或商事司法文书和司法外文书公约》有关程序的通知(1992年3月4日)	(1068)
最高人民法院关于内地与香港特别行政区法院相互认可和执行当事人协议管辖的民商事案件判决的安排(2006年6月12日通过)	(1069)
最高人民法院关于内地与香港特别行政区相互执行仲裁裁决的安排(1999年6月18日通过)	(1072)
最高人民法院关于内地与香港特别行政区法院相互委托送达民商事司法文书的安排(1998年12月30日通过)	(1074)
最高人民法院、澳门特别行政区关于内地与澳门特别行政区相互认可和执行仲裁裁决的安排(2007年9月17日通过)	(1075)
最高人民法院关于内地与澳门特别行政区法院就民商事案件相互委托送达司法文书和调取证据的安排(2001年8月7日通过)	(1077)
最高人民法院关于人民法院认可台湾地区有关法院民事判决的规定(1998年1月15日通过)	(1079)
最高人民法院关于向外国公司送达司法文书能否向其驻华代表机构送达并适用留置送达问题的批复(2002年6月11日通过)	(1080)
最高人民法院关于中国当事人向人民法院申请承认外国法院离婚判决效力问题的批复(1990年8月28日法(民)复<1990>12号)	(1080)
关于中国公民申请承认外国法院离婚判决程序问题的规定(1991年7月5日通过)	(1080)
内地与澳门特别行政区关于相互认可和执行民商事判决的安排(2006年2月13日最高人民法院审判委员会第1378次会议通过)	(1082)
最高人民法院关于涉外民事或商事案件司法文书送达问题若干规定(2006年7月17日最高人民法院审判委员会1394次会议通过)	(1084)
关于从国外调取民事或商事证据的公约(1970年3月18日订于海牙)	(1085)
中华人民共和国国籍法(1980年9月10日通过)	(1088)
中华人民共和国公民出境入境管理法(1985年11月22日通过)	(1089)
中华人民共和国外国人入境出境管理法(1986年11月22日通过)	(1090)
外国人在中华人民共和国收养子女登记办法(1999年5月12日批准)	(1092)
中华人民共和国引渡法(2000年12月28日通过)	(1094)
中华人民共和国缔结条约程序法(1990年12月28日通过)	(1098)
中华人民共和国领海及毗连区法(1992年2月25日通过)	(1100)
中华人民共和国专属经济区和大陆架法(1998年6月26日通过)	(1102)

四、职业道德类

中华人民共和国法官法(1995年2月28日通过,2001年6月30日修正)	(1104)
中华人民共和国法官职业道德基本准则(2001年10月18日)	(1108)
人民法院审判纪律处分办法(试行)(1998年9月7日公布)	(1111)

人民法院执行工作纪律处分办法(试行)(2002年9月12日通过)	(1114)
中华人民共和国人民检察院组织法(1979年7月1日通过, 1983年9月2日修订)	(1116)
人民检察院检察委员会组织条例(1980年2月21日通过, 2008年2月2日修订)	(1118)
中华人民共和国检察官法(1995年2月28日通过,2001年6月30日修正)	(1119)
检察官职业道德规范(2002年3月7日)	(1124)
检察人员纪律处分条例(试行)(2004年6月1日通过)	(1124)
中华人民共和国律师法(1996年5月15日通过,2001年12月29日修正, 2007年10月28日修订)	(1131)
律师执业行为规范(试行)(2004年3月20日通过)	(1137)
律师执业管理办法(2008年5月28日通过)	(1145)
最高人民法院、司法部关于规范法官和律师相互关系维护司法公正的 若干规定(2004年3月19日)	(1150)
律师事务所管理办法(2008年5月28日通过)	(1151)
中华人民共和国公证法(2005年8月28日通过)	(1156)
公证员职业道德基本准则(中国公证员协会三届三次理事会通过)	(1161)
法律援助条例(2003年7月16日通过)	(1162)

责任编辑：贺 明

策 划：北京法大育才文化交流中心 夏温波 王 利

指南针2009年出版的图书目录

- 《2009年司法考试必读. 历年试题分类精解》
- 《2009年司法考试必读. 法律法规汇编》(教学版)
- 《2009年司法考试必读. 法律法规汇编配套测试题精选》
- 《2009年司法考试案例教学. 民商法》
- 《2009年司法考试案例教学. 刑法·行政法》
- 《2009年司法考试案例教学. 诉讼法》
- 《2009年司法考试攻略. 民法》
- 《2009年司法考试攻略. 刑法》
- 《2009年司法考试攻略. 行政法》