

以案说法纠纷处理图解锦囊系列

02

劳动合同 纠纷处理 图解锦囊

TU JIE
JIN NANG



基本案情



法律法规链接



分析解答
专家提示



处理锦囊



知识图解 案例说法 操作锦囊

用人单位不签书面劳动合同将承担支付双倍工资的法律責任

用人单位能否擅自变更工作岗位和报酬的问题

未约定支付竞业限制补偿金的，竞业限制协议并不必然失效

用人单位不得因女职工怀孕、生育、哺乳而滥用解除权



法律出版社
LAW PRESS CHINA

以案说法纠纷处理图解锦囊系列

劳动合同 纠纷处理



法律出版社专业出版编辑委员会 编

温陈静 陈书海 主编



法律出版社
LAW PRESS CHINA

图书在版编目(CIP)数据

劳动合同纠纷处理图解锦囊 / 法律出版社专业出版
编委会编. —北京: 法律出版社, 2017
(以案说法纠纷处理图解锦囊系列)
ISBN 978 - 7 - 5197 - 0889 - 4

I. ①劳… II. ①法… III. ①劳动合同—经济纠纷—
处理—中国—图解 IV. ①D922.52 - 64

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2017)第 117720 号

劳动合同纠纷处理图解锦囊
LAODONG HETONG JIUFEN CHULI
TUIJIE JINNANG

法律出版社专业
出版编委会 编

策划编辑 朱海波
责任编辑 朱海波
装帧设计 贾丹丹

出版 法律出版社
总发行 中国法律图书有限公司
经销 新华书店
印刷 三河市龙大印装有限公司
责任校对 杨昆玲
责任印制 吕亚莉

编辑统筹 法律应用·大众出版第二分社
开本 A5
印张 18.25
字数 550 千
版本 2017 年 8 月第 1 版
印次 2017 年 8 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)

网址/www.lawpress.com.cn

投稿邮箱/info@lawpress.com.cn

举报维权邮箱/jbwq@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792

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、子公司销售电话:

统一销售客服/400-660-6393

第一法律书店/010-63939781/9782 西安分公司/029-85330678 重庆分公司/023-67453036

上海分公司/021-62071639/1636 深圳分公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5197 - 0889 - 4

定价:45.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

作者简介

温陈静 上海远业律师事务所主任、首席合伙人。企业劳资顾问及人力资源专家、劳动人事法律资深培训师。现任全国律协劳动和社会保障法专业委员会委员、上海市徐汇区人大代表、上海市徐汇区总工会调解骨干律师、劳动争议仲裁委员会（兼职）仲裁员、事业单位人事争议联合人民调解委员会调解员。长期担任担任百度在线网络技术（北京）有限公司、中外运敦豪上海分公司（DHL）、爱建证券有限责任公司、美国锐哲公司、通用（上海）医疗器械公司等数十家大型集团公司常年法律顾问。

上海远业律师事务所

上海远业律师事务所是华东地区最具实力的专业劳动法律所之一，汇集了一批来自北大、交大、武大、华政等知名法学院的律政精英，组建起强大的专业团队，团队成员均具备连续多年处理劳资纠纷的实战经验。我们团队中有上海律师协会劳委会委员、上海兼职劳动仲裁员、区级总工会特聘讲师、上海人事争议调解员、东方大律师节目嘉宾律师，团队出版了《五险一金纠纷锦囊》《中国劳动维权常备手册》《劳动合同纠纷索赔技巧和赔偿计算标准》《HR 管理高手秘笈》等法律专著。我们不仅擅长处理日常劳动事务、各类劳资纠纷，也擅长帮助客户建立劳动和人力资源管理体系的防火墙，防患于未然，目前我们已为上百家企业提供常年法律顾问及劳资专项顾问服务。远业人秉承“专业，敬业，远业”的三业精神，全力为客户提供最优质、最高效的法律服务。

远业地址：上海市徐汇区宜山路 425 号光启城 1012 室

咨询热线电话：021-64687723

劳动律师网：www.laodong64.com

新浪微博：劳动律师网

微信：（微信号：laodong64）

本套丛书着眼于日常生活中高频出现的法律纠纷,通过对基础法律知识的图解介绍,对具体案例的解析解答,联系现行的法律规定,为普通大众读者提供解决纠纷的技巧和操作指南。

丛书具有以下特点:

1. 合理务实的分册设置

丛书紧紧围绕普通大众常见的法律纠纷进行分册设置,包含婚姻家庭、道路交通、五险一金、劳动合同、物业、二手房买卖等热点专题。

2. 清晰直观的知识图解

丛书以图表的形式对每个专题纠纷的基本处理流程和流程中涉及的关键法律知识点进行解读。让读者清晰、明了、直观地理解法律知识点和流程节点。

3. 准确通俗的以案说法

丛书根据最新的法律法规,用准确、通俗的语言解读实践中的常见法律纠纷问题,为读者理解法律、解决问题提供有效的参考。

4. 精练实用的处理锦囊

每一个问题之后都设有专家提示和处理锦囊,用精练的语言提示处理每一问题需要注意的风险点和技巧。

希望本套丛书能够为广大读者带来切实的法律帮助。但囿于编者水平、精力有限,不完善之处在所难免,希望读者多提宝贵意见,以帮助我们修订、再版时加以完善。

联系邮箱:dazhong@lawpress.com.cn.

第一部分 劳动合同纠纷处理图解

第一章 劳动合同纠纷处理思路与要点

- | | |
|-----|---------------------------------------|
| 005 | 一 劳动合同订立过程中的纠纷 |
| 005 | 01. 用人单位在招聘中做夸大待遇、歧视等宣传而引发的劳动合同纠纷 |
| 006 | 02. 用人单位因不具备合法经营资格引发的纠纷 |
| 007 | 03. 因劳动合同签订前没有履行告知义务而发生的纠纷 |
| 009 | 04. 因劳动者签订劳动合同前故意隐瞒怀孕事实而与用人单位引发的纠纷 |
| 010 | 05. 劳动者就用人单位未告知职业病危害而引发的劳动争议 |
| 011 | 06. 用人单位在用工之前订立劳动合同,又在用工之前解除劳动合同引发的纠纷 |
| 012 | 07. 公司的分支机构招用劳动者而引发的争议 |
| 013 | 08. 用人单位聘用外国人或我国香港、澳门和台湾地区人员引发的劳动争议 |
| 015 | 二 劳动合同签订、续订、试用期的纠纷 |
| 015 | 01. 劳动者主张与用人单位形成事实劳动关系而引发的纠纷 |
| 016 | 02. 劳动者拒绝与用人单位签订书面劳动合同引发的纠纷 |
| 017 | 03. 用人单位与劳动者因签订以完成一定工作任务为期限的劳动合同引发的纠纷 |

- 019 04. 用人单位与劳动者签订非全日制用工协议引发的纠纷
- 020 05. 与矿山、井下以及其他有害身体健康的工种、岗位的劳动者签订固定岗位的劳动合同引发的纠纷
- 021 06. 劳动合同到期,用人单位或劳动者不同意续签劳动合同的纠纷
- 023 07. 用人单位与劳动者在试用期内引发的纠纷
- 024 08. 用人单位与劳动者签订竞业限制协议引发的纠纷
- 026 三 劳动合同履行与变更过程中的纠纷
- 026 01. 厂家派驻的销售员与商场在派驻期间的纠纷
- 027 02. 用工单位采用劳务派遣形式引发的纠纷
- 028 03. 用人单位与双重或多重劳动关系的劳动者发生的纠纷
- 030 04. 用人单位依据规章制度对劳动者进行处罚,劳动者以规章制度没有经过公示进行抗辩而引发的纠纷
- 031 05. 用人单位制定的规章制度与劳动合同约定的内容不一致,就如何适用引发的争议
- 032 06. 劳动者被安排到其他单位工作,就工作年限的计算与新用人单位引发的争议
- 034 四 劳动合同解除与终止的纠纷
- 034 01. 劳动合同解除或终止后,劳动者出现不交接、不支付违约金、不归还配备的贵重物品和办公用具而引发的纠纷
- 035 02. 劳动者擅自离职与用人单位发生的纠纷
- 036 03. 用人单位与劳动者协商解除劳动合同,约定经济补偿数额后,劳动者以约定违法主张无效而引发的纠纷
- 037 04. 用人单位无过错,劳动者主动提出解除劳动合同后,又主张经济补偿而引发的纠纷

- 038 05. 用人单位就劳动者未依法履行解除劳动合同程序而引发的纠纷
- 039 06. 用人单位因经济性裁员与劳动者发生的纠纷
- 041 07. 用人单位因劳动者在工作中造成单位经济损失而引发的纠纷
- 042 08. 劳动者主张解除劳动合同的经济补偿,用人单位以公益性岗位抗辩而引发的纠纷
- 043 09. 用人单位未依法支付经济补偿,劳动者主张按应付金额 50% 以上 100% 以下标准加付赔偿金引发的纠纷
- 045 10. 用人单位出资专门培训劳动者并约定服务期,劳动者在服务期离职而引发的争议
- 046 11. 在劳动合同期限内,劳动者与新用人单位签订劳动合同而引发的纠纷
- 047 12. 用人单位因书面材料、通知是否送达与劳动者的争议
- 049 五 工资、福利、社会保险纠纷
- 049 01. 用人单位与劳动者约定的劳动报酬不明而引发的纠纷
- 050 02. 用人单位因发放奖金而与劳动者引发的纠纷
- 051 03. 劳动者主张“同工同酬”而引发的劳动争议
- 052 04. 用人单位制定较高劳动定额,变相强迫劳动者加班引发的劳动争议
- 054 05. 用人单位拖欠劳动者工资而引发的纠纷
- 055 06. 劳动者医疗期满后不能从事原工作,也不能从事用人单位另行安排的工作,用人单位解除劳动合同引发的纠纷
- 057 07. 劳动者就用人单位停止其享受工伤保险待遇而引发的争议

- 058 | 08. 劳动者在离职时主张用人单位克扣工资、加班费而引发的纠纷

第二章 劳动争议处理程序与要点

- 063 | 01. 经济补偿金和代通知金的计算的区别
- 063 | 02. 如何理解“违反法律、行政法规强制性规定”的法律规定
- 064 | 03. 劳动合同纠纷管辖地的确定
- 065 | 04. 劳动合同纠纷中共同的被诉人或被告的确定
- 065 | 05. 对因劳动者违纪,用人单位与其解除劳动合同引发纠纷的举证
- 066 | 06. 对解除劳动合同关于支付经济补偿金而引发纠纷的举证
- 067 | 07. 对因劳动者提前解除劳动合同而引发纠纷的举证
- 067 | 08. 对因用人单位收取违约金、培训费,劳动者解除劳动合同引发纠纷的举证
- 068 | 09. 对因变更劳动合同而引发纠纷的举证
- 069 | 10. 因劳动者主张订立无固定期限劳动合同而引发纠纷的举证
- 069 | 11. 因用人单位主张无效劳动合同而引发纠纷的举证
- 070 | 12. 因社会保险费基数引发争议的举证
- 070 | 13. 因工资支付发生纠纷的举证
- 071 | 14. 劳动者主张超过2年的工资引发纠纷的举证
- 071 | 15. 企业劳动争议调解委员会进行劳动争议调解的依据
- 072 | 16. 劳动监察部门处理投诉的程序

第三章 劳动争议处理流程图

- | | |
|-----|-----------------|
| 077 | 一 劳动争议处理流程简图 |
| 078 | 二 劳动争议仲裁流程图 |
| 079 | 三 劳动争议民事诉讼流程图 |
| 080 | 四 劳动争议行政复议流程图 |
| 081 | 五 解除劳动合同损害赔偿计算表 |

第二部分 劳动合同纠纷处理锦囊

第一章 劳动关系的认定

- | | |
|-----|--------------------------------|
| 087 | 01. 用人单位不具合法经营资格仍应承担责任 |
| 090 | 02. 哪些企业需签订劳动合同的问题 |
| 093 | 03. 保险公司与业务员之间的关系属性 |
| 097 | 04. 承包者不是用工主体,劳动者维权方式 |
| 101 | 05. 出租车司机与公司关系属性 |
| 104 | 06. 职业运动员与俱乐部之间的聘用合同是否为劳动合同的问题 |
| 108 | 07. 参与公司筹办,是否能够计入劳动期间的问题 |
| 111 | 08. 借用身份证的劳动关系认定 |
| 115 | 09. 劳动者使用曾用名能否被认可的问题 |
| 118 | 10. 劳动者为多家单位提供劳动能否维权问题 |
| 121 | 11. 停薪留职后被新单位聘用劳动者与单位的关系问题 |
| 124 | 12. 驻内地办事处和劳动者能否建立劳动关系的问题 |
| 127 | 13. 对劳务输出人员离岗行为赔偿金的担保的效力问题 |
| 131 | 14. 劳动合同与劳务关系的区别问题 |

第二章 劳动合同的签订和履行

- 139 | 01. 书面合同能否约定违约金的问题
- 141 | 02. 招聘广告中的承诺的效力问题
- 145 | 03. 单位擅自延长试用期是否构成侵权的问题
- 148 | 04. 用人单位在试用期内能否随意解除劳动关系的问题
- 152 | 05. 在校学生能否签订劳动合同的问题
- 155 | 06. 大学生就业协议不能替代和对抗劳动合同
- 158 | 07. 劳动者学历造假,能否主张经济补偿金的问题
- 162 | 08. 未签订劳动合同维权途径
- 165 | 09. 单位是否应当返还违法风险金的问题
- 168 | 10. 用人单位将工资融资入股合法性问题
- 172 | 11. 用人单位能否撤销聘用通知书的问题
- 176 | 12. 用人单位能否擅自变更工作岗位和报酬的问题
- 179 | 13. 关于如何认定用人单位网上通知续聘的效力问题签订劳动合同必须符合法定形式
- 182 | 14. 关于能否随意解除无固定期限劳动合同的问题
- 185 | 15. 同一天订立内容不同的劳动合同效力认定问题
- 189 | 16. 离职后劳动者违反竞业限制协议的问题
- 193 | 17. 竞业限制协议未约定补偿金的问题
- 197 | 18. 违背集体合同条款的劳动合同相关条款的效力问题
- 201 | 19. 改制时明确工龄连续计算,旧厂补偿金能否分割诉讼问题
- 206 | 20. 因工作引发职业病的问题

第三章 工资、工时、福利和休假

- | | |
|-----|----------------------------|
| 213 | 01. 部门经理承诺的报酬效力问题 |
| 216 | 02. 不兑现约定奖金,劳动者能否维权问题 |
| 220 | 03. 不完成任务不给报酬的规定的合法性问题 |
| 223 | 04. 辞职能否取得补充养老金问题 |
| 226 | 05. 值班能否要求加班费问题 |
| 229 | 06. 用人单位是否应承担临时工工伤待遇责任 |
| 234 | 07. 工厂赔偿工伤劳动者 900 斤硬币合法性问题 |
| 237 | 08. 招用的退休人员高温费能否拒付问题 |
| 241 | 09. 劳动报酬能否低于最低工资标准问题 |
| 244 | 10. 劳动者主动加班,能否获得加班工资的问题 |
| 246 | 11. 员工在家处理邮件是否算加班费的问题 |
| 249 | 12. 综合工时未报批能否获得加班费的问题 |
| 252 | 13. 实物顶替工资的行为合法性问题 |
| 254 | 14. 加班工资支付方式 |
| 257 | 15. 能否以补休代替法定休假日加班工资的问题 |
| 260 | 16. 计件工超时工作是否算加班的问题 |

第四章 社会保险待遇

- | | |
|-----|-------------------------|
| 267 | 01. 社会保险缴费基数能否双方约定的问题 |
| 270 | 02. 参加单位活动受伤是否属于工伤的问题 |
| 273 | 03. 工伤是否可以私了的问题 |
| 277 | 04. 交通事故能否获得两次赔偿的问题 |
| 280 | 05. 劳动者违规操作受伤,是否属于工伤的问题 |

- 283 | 06. 上下班途中,因“违章驾车”而受伤是否可认定为工伤问题
- 286 | 07. 职工因工下落不明的,依法享受相应工伤待遇
- 289 | 08. 劳务承包受伤,能否获得赔偿的问题
- 292 | 09. 退休返聘人员能否享受工伤保险待遇的问题
- 295 | 10. 长期离职被除名能否享受失业保险待遇的问题
- 298 | 11. 合同解除劳动者能否获得工伤待遇的问题
- 302 | 12. 劳动合同已经到期,劳动者患病医疗期未满足用人单位能否终止劳动合同的问题

第五章 劳动合同的解除和终止

- 309 | 01. 被派遣劳动者在被用工单位退回后,派遣公司能否将其解雇的问题
- 311 | 02. 单位办理户口不能要求辞职违约金
- 313 | 03. 单位采用末位淘汰制度不合法
- 316 | 04. 公司迟延交付离职证明造成的损失是否需赔偿的问题
- 320 | 05. 可以解除无固定期限劳动合同
- 323 | 06. 口头辞职半月离岗不合法
- 326 | 07. 劳动者举报不实,不能解除劳动合同
- 327 | 08. 劳动者收取大额钱款,跳槽要返还
- 330 | 09. 外派员工,经济补偿支付主体
- 334 | 10. 违反就业权买断协议,责任承担问题
- 337 | 11. 未支付补偿金,劳动者是否承担竞业限制的问题
- 340 | 12. 延付经济补偿是否担责的问题
- 344 | 13. 用人单位不能对劳动者进行就业歧视

347	14. 员工主动辞职能否获得经济补偿金的问题
349	15. 约定离职违约金是否合法的问题
353	16. 竞业限制的人员限于用人单位的高级管理人员、高级技术人员和其他负有保密义务的人员
356	17. 未约定支付竞业限制补偿金的,竞业限制协议并不必然失效
363	18. 用人单位超过三个月未支付劳动者竞业限制补偿金,劳动者可以行使解除权
366	19. 被派遣的劳动者发生工伤事故的,劳务派遣单位承担赔偿责任
369	20. 用人单位无故终止劳动合同不合法
372	21. 经济赔偿金是否可以分段计算的问题
376	22. 能否以失业保险金代替经济补偿金的问题
379	23. 劳动者假“病假条”能否解除劳动合同的问题

第六章 特殊劳动群体的保护

385	01. 非法使用童工造成伤害赔偿方式
388	02. 工会主席任期被辞维权方式
391	03. 用人单位不得因女职工怀孕、生育、哺乳而降低其工资
394	04. 用人单位不得因女职工怀孕、生育、哺乳而滥用解除权
396	05. 女职工怀孕、生育、哺乳期间适逢劳动合同期满,用人单位应当续延合同期限至相应情形消失
399	06. 用人单位未为女职工缴纳生育保险,应承担相应的生育医疗费用

第七章 劳动合同纠纷仲裁与诉讼

- | | |
|-----|---------------------------|
| 405 | 01. 劳动者是否可以持工资欠条直接起诉的问题 |
| 407 | 02. 如何认定电脑记录考勤资料的证据效力的问题 |
| 413 | 03. 劳动者恶意造成单位损失要赔偿 |
| 415 | 04. 证明员工缺勤是用人单位义务 |
| 420 | 05. 劳动仲裁时效的法律规定 |
| 423 | 06. 用人单位口头通知解除劳动关系是否有效的问题 |
| 425 | 07. 原单位丢失档案资料应否担责的问题 |
| 429 | 08. 执业证被借用解决方式 |
| 431 | 09. 集体合同不履行,工会能提起法律程序 |
| 435 | 10. 没进行工伤认定,能否依法维权的问题 |
| 439 | 11. 劳动者对工伤认定不服能否直接起诉的问题 |

附 录

- | | |
|-----|--------------------------------|
| 445 | 中华人民共和国劳动合同法 |
| 461 | 中华人民共和国劳动法 |
| 474 | 中华人民共和国劳动合同法实施条例 |
| 480 | 劳务派遣暂行规定 |
| 485 | 最高人民法院关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释 |
| 489 | 最高人民法院关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释(二) |
| 491 | 最高人民法院关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释(三) |