

CHENG QI

# HE TONG

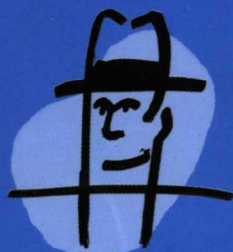
BAO HU SAN 劳动争议轻松解决系列丛书

撑起

合同保护伞

王磊 主编

CHENG QI HE TONG BAO HU SAN



24

中国建材工业出版社

D922.524

3

劳动争议轻松解决系列丛书

# 撑起合同保护伞

主 编 王 磊

副主编 苏 培

中国建材工业出版社

## 图书在版编目 (CIP) 数据

撑起合同保护伞/王磊主编. —北京: 中国建材工业出版社, 2005.1

(劳动争议轻松解决系列丛书)

ISBN 7-80159-749-4

I. 撑... II. 王... III. 劳动合同—基本知识—中国 IV. D922.52

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 107786 号

### 撑起合同保护伞

王磊 主编

出版发行: **中国建材工业出版社**

地 址: 北京市西城区车公庄大街 6 号

邮 编: 100044

经 销: 全国各地新华书店

印 刷: 北京鑫正大印刷有限公司

开 本: 850mm × 1168mm 1/32

印 张: 7.375

字 数: 183 千字

版 次: 2005 年 1 月第 1 版

印 次: 2005 年 1 月第 1 次

书 号: ISBN 7-80159-749-4/D·011

定 价: 13.00 元

---

网上书店: [www.ecool100.com](http://www.ecool100.com)

本书如出现印装质量问题,由我社发行部负责调换。联系电话:88386904

# 前 言

---

当你步入了社会，选择了一份职业后，你就已经成为劳动关系的一方当事人；当你经营起自己的企业，雇用了必要的劳动者后，依然是劳动关系的一方当事人。

你也许是一名普通的员工，你也许是公司人力资源主管，你还可能是经理、是总裁，但无论扮演何种角色，你都将会面对劳动关系建立、履行、终止、解除过程中的种种问题和困扰。

问题与矛盾永远是我们职业生涯中的障碍，我们所能做的，就是通过学习劳动法律、政策，运用法律武器化解矛盾、解决问题，但前提必须是保护我们自身的合法权益不受侵害，进而维护劳动关系双方的合法权益。

闲暇之余，读一读劳动争议的热点问题和解决办法，对你将是十分有益和必要的！

本书共分四部分内容：劳动合同及劳动合同争议；劳动争议及解决途径；劳动合同争议案例；法律法规附录。前两部分以生动的问答形式详细介绍了涉及劳动合同的相关知识以及发生劳动争议后如何进行处理和解决的方法和渠道；第三部分则以通俗的语言、生动的案例故事及分析，归纳了常见的典型劳动合同争议，并请专家对每一案例进行了精辟的评析，使你能够在轻松阅读中获益匪浅；第四部分的相关法律法规附录，将有助于你在职业生活中随时查阅、解决、处理所遇问题和矛盾，及时维护自身的合法权益。

# 目 录

---

## MULU

- 一、劳动合同及劳动合同争议 ..... (1)
  - 1. 什么是劳动合同? ..... (2)
  - 2. 哪些用人单位应当与劳动者订立劳动合同?  
    从何时开始? ..... (2)
  - 3. 劳动合同订立、变更的原则是什么? ..... (2)
  - 4. 用人单位与劳动者订立劳动合同时, 应相互  
    作哪些说明? ..... (2)
  - 5. 劳动合同应以何种形式订立? ..... (2)
  - 6. 什么是劳动合同的订立? ..... (3)
  - 7. 劳动合同包括哪些内容? ..... (3)
  - 8. 劳动合同可以协商约定哪些内容? ..... (4)
  - 9. 劳动合同的生效时间应当如何确定? ..... (4)
  - 10. 用人单位与劳动者存在劳动关系却未订立劳  
    动合同, 应如何处理? ..... (4)
  - 11. 用人单位不订立劳动合同, 应承担什么  
    责任? ..... (4)
  - 12. 企业的职工作为承包经营人员要不要签订  
    劳动合同? ..... (5)
  - 13. 职工在本企业入股的, 是否需订立劳动  
    合同? ..... (5)



## 目 录

14. 什么是专项协议书? ..... (5)
15. 什么样的劳动合同无效? ..... (5)
16. 无效劳动合同由谁确认? ..... (6)
17. 什么是劳动合同的期限? 劳动合同的期限有  
几种类型? ..... (6)
18. 什么是试用期? 为什么劳动者在试用期也应  
签订劳动合同? ..... (7)
19. 试用期期限是如何规定的? ..... (7)
20. 劳动合同中的试用期如超出规定, 应如何  
处理? ..... (7)
21. 用人单位只签订试用期合同怎么办? ..... (7)
22. 用人单位与涉及保守商业机密的劳动者可  
作哪些特殊约定? ..... (8)
23. 用人单位应与哪些人员签订无固定期限的  
劳动合同? ..... (8)
24. 什么是劳动合同的变更? ..... (8)
25. 什么情况下会发生劳动合同的变更? ..... (9)
26. 变更劳动合同有哪些程序? ..... (9)
27. 用人单位法人名称发生变化, 劳动合同如  
何处理? ..... (9)
28. 用人单位发生合并或分立等情况, 劳动合同  
如何处理? ..... (9)
29. 用人单位的法定代表人或委托代理人发生变  
化, 劳动合同是否需要变更? ..... (10)
30. 劳动者的工作岗位发生变化, 是否需要变  
更劳动合同? ..... (10)
31. 什么是劳动合同的终止、劳动合同的  
续订? ..... (10)



32. 做好续订、终止劳动合同工作的基本要求有哪些? ..... (10)
33. 续订、终止劳动合同有哪些程序? ..... (11)
34. 劳动合同期满后,企业未办理终止或续订手续而形成事实劳动关系的,应如何处理? ..... (12)
35. 用人单位在什么条件下不得终止劳动合同? ..... (12)
36. 医疗期满或医疗终结终止劳动合同的,应享受什么待遇? ..... (13)
37. 什么是劳动合同的解除? ..... (13)
38. 劳动者可以提前解除劳动合同吗? ..... (13)
39. 在什么情况下,劳动者可以随时解除劳动合同? ..... (13)
40. 劳动者在什么情况下不能解除劳动合同? ..... (14)
41. 用人单位在什么条件下可以解除劳动合同? ..... (14)
42. 用人单位在哪些情况下不能解除劳动合同? ..... (15)
43. 如何理解双方协商一致解除劳动合同? ..... (15)
44. 用人单位可以约定劳动者解除劳动合同的违约金吗? ..... (16)
45. 用人单位可以进行经济性裁员吗? ..... (16)
46. 用人单位支付经济补偿金的标准和范围是什么? ..... (16)
47. 用人单位在哪些情况下应对劳动者承担赔偿责任? ..... (17)
48. 用人单位对劳动者赔偿的标准是什么? ..... (17)
49. 用人单位招用尚未解除劳动合同的劳动者,



## 目 录

- 应当承担什么赔偿责任? ..... (18)
50. 劳动者在哪些情况下应对用人单位承担赔偿责任? ..... (18)
51. 劳动合同终止的条件是什么? ..... (19)
52. 劳动合同期限届满前, 用人单位应按什么程序办理手续? ..... (19)
53. 终止、解除劳动合同, 用人单位应为劳动者出具什么证明? ..... (19)
54. 终止、解除劳动合同后, 职工档案及社会保险关系应如何处理? ..... (20)
55. 什么情况下, 用人单位必须续订劳动合同? ..... (20)
56. 续订劳动合同可以重新约定试用期吗? ..... (20)
57. 什么情况下, 用人单位必须顺延劳动合同期限? ..... (20)
58. 工会主席、副主席、委员任期未满, 劳动合同期限如何处理? ..... (20)
59. 用人单位未及时办理终止劳动合同手续, 应如何处理? ..... (21)
60. 什么是医疗期? 如何计算医疗期? ..... (21)
61. 确定医疗期长短的依据是什么? ..... (21)
62. 劳动者的病假工资或疾病救济费应如何确定? ..... (22)
63. 发生劳动争议怎么办? ..... (22)
64. 用人单位是否应与使用的临时工、季节工签订劳动合同? ..... (22)
65. 什么是集体合同? ..... (23)
66. 集体合同的法律效力如何? ..... (23)





67. 集体合同的内容有哪些? .....	(23)
68. 集体合同的期限是怎样规定的? .....	(23)
69. 集体协商代表怎样产生? 由几人组成? .....	(24)
70. 如何保护职工协商代表? .....	(24)
71. 签订、履行集体合同发生争议, 应 如何处理? .....	(24)
72. 对于违反劳动法律、法规的现象, 如何 举报? .....	(24)
<b>二、劳动争议及解决途径 .....</b>	<b>(25)</b>
<b>(一)基本概念 .....</b>	<b>(26)</b>
1. 劳动争议的概念是什么? .....	(26)
2. 劳动争议与民事争议有什么区别? .....	(26)
3. 劳动争议有哪些类型? .....	(27)
4. 《企业劳动争议处理条例》的适用范围是怎 样规定的? .....	(28)
5. 劳动争议的解决途径有哪些? .....	(28)
6. 调解、仲裁、诉讼之间有什么关系? .....	(29)
7. 处理劳动争议有哪些法律依据? .....	(30)
<b>(二)调解 .....</b>	<b>(31)</b>
1. 什么是劳动争议调解? .....	(31)
2. 什么是企业劳动争议调解? .....	(31)
3. 企业劳动争议调解委员会由哪些人员组成? .....	(32)
4. 企业劳动争议调解委员会的机构如何设置? .....	(32)
5. 企业劳动争议调解委员会有哪些职责? .....	(32)
6. 企业劳动争议调解的范围是什么? .....	(32)
7. 与企业劳动争议调解有关的期限规定有 哪些? .....	(33)



## 目 录

8. 企业劳动争议调解委员会受理调解申请应考虑哪些因素? ..... (33)
9. 企业劳动争议调解中, 双方当事人有哪些权利和义务? ..... (34)
10. 经企业劳动争议调解委员会调解达成的调解协议的效力如何? ..... (35)
11. 劳动争议调解的原则是什么? ..... (35)
12. 劳动争议必须经过企业调解吗? ..... (35)
- (三) 仲裁 ..... (36)
  1. 什么是劳动争议仲裁? ..... (36)
  2. 什么是劳动争议仲裁机构? ..... (36)
  3. 劳动争议仲裁的原则是什么? ..... (37)
  4. 劳动争议仲裁有什么特点? ..... (37)
  5. 劳动争议仲裁委员会的受理范围有哪些? ..... (37)
  6. 劳动争议仲裁委员会处理劳动争议的程序有哪些特点? ..... (38)
  7. 什么是劳动争议仲裁案件的管辖? ..... (38)
  8. 哪类用人单位与劳动者之间发生的争议属于劳动争议? ..... (40)
  9. 当事人如何提出仲裁申请? ..... (40)
  10. 劳动争议仲裁参加人和劳动争议仲裁参与者指的是哪些人? ..... (41)
  11. 什么是劳动争议当事人? ..... (41)
  12. 提出仲裁申请的期限是如何规定的? ..... (41)
  13. 当事人提出仲裁申请, 应当缴纳哪些费用? ..... (42)
  14. 审理劳动争议案件应在何时通知当事人? ..... (42)
  15. 当事人能否委托代理人或律师参加仲裁活动? ..... (42)



16. 当事人在仲裁活动中有哪些权利和义务? ..... (43)
  17. 劳动争议仲裁委员会如何答复当事人提出的回避申请? ..... (43)
  18. 劳动争议仲裁委员会审理劳动争议案件的审限是如何规定的? ..... (44)
  19. 未经仲裁程序而直接进入诉讼程序的劳动争议案件,当事人又向劳动争议仲裁委员会申请仲裁的,劳动争议仲裁委员会应当如何处理? ..... (44)
  20. 对已经撤诉的劳动争议案件,当事人就同一请求再次申请仲裁的,劳动争议仲裁委员会应当如何处理? ..... (45)
  21. 劳动争议仲裁委员会在什么情况下可以对案件按撤诉处理或作缺席裁决? ..... (45)
  22. 什么是劳动争议仲裁中止? ..... (45)
  23. 什么是劳动争议仲裁终止? ..... (46)
  24. 劳动争议仲裁委员会作出的调解书的效力如何? ..... (46)
  25. 劳动争议仲裁委员会作出的裁决书的效力如何? ..... (47)
  26. 人民法院可以对劳动争议仲裁委员会作出的哪些裁决书、调解书裁定不予执行? ..... (47)
- (四) 诉讼** ..... (48)
1. 什么是劳动争议诉讼? ..... (48)
  2. 劳动争议诉讼有哪些特点? ..... (48)
  3. 提起劳动争议诉讼有什么条件? ..... (48)
  4. 劳动争议诉讼要经过哪些程序? ..... (49)
  5. 人民法院可否直接受理未经劳动争议仲裁委员会裁决的劳动争议案件? ..... (49)



## 目 录

6. 当事人不服仲裁裁决的起诉期限是如何规定的? .....	(50)
7. 劳动争议仲裁是否是诉讼的前置程序? .....	(50)
<b>三、案例</b> .....	(53)
<b>(一)订立劳动合同争议</b> .....	(54)
1. 建立劳动关系必须签订劳动合同 .....	(54)
2. 不得强迫劳动者签订空白劳动合同 .....	(56)
3. 订立劳动合同不得收取保证金 .....	(59)
4. 非正常劳动关系也要签订劳动合同 .....	(61)
5. 职工被迫签订的劳动合同无效 .....	(62)
6. 用人单位故意拖延不订立劳动合同应当承担 赔偿责任 .....	(65)
7. 用人单位不得与尚未解除劳动合同的劳动者 建立劳动关系 .....	(67)
8. 开关厂应与李某签订劳动合同 .....	(69)
9. 他人代签的劳动合同无效 .....	(71)
<b>(二)履行劳动合同争议</b> .....	(73)
1. 用人单位不得随意延长劳动者的试用期 .....	(73)
2. 劳动报酬一经约定, 用人单位不得随意 降低 .....	(75)
3. 用人单位合并后, 劳动合同应当如何履行? .....	(77)
4. 用人单位必须与工会主席签订无固定期限劳动 合同吗? .....	(79)
5. 劳动者不履行协商变更后的劳动合同应当承 担违约责任 .....	(81)
6. 容器厂是否应当与老刘签订无固定期限劳 动合同? .....	(83)



7. 农民工可以与用人单位签订无固定期限劳动合同 ..... (84)
8. 调整岗位不成擅自离职应当承担违约责任 ..... (86)
- (三) 解除劳动合同争议 ..... (89)
  1. 未收回货款不得辞职的规定是否合法? ..... (89)
  2. 试用期内, 职工可以随时解除劳动合同 ..... (91)
  3. 用人单位不按合同约定提供劳动条件, 劳动者可以解除劳动合同 ..... (92)
  4. 劳动者擅自离职违约应当承担违约责任 ..... (94)
  5. 劳动者患病, 医疗期内不得解除劳动合同 ..... (96)
  6. 模具厂能否解除于某的劳动合同? ..... (97)
  7. 女职工哺乳期内不得解除劳动合同 ..... (99)
  8. 双方协商解除劳动合同, 用人单位应当支付劳动者经济补偿金 ..... (100)
  9. 职工不能胜任工作, 用人单位可以解除劳动合同, 但需支付补偿金 ..... (102)
  10. 劳动者试用期内不符合录用条件, 用人单位可即时解除劳动合同 ..... (104)
  11. 余某的劳动合同能被解除吗? ..... (105)
  12. 用人单位拖欠工资, 劳动者可以解除劳动合同 ..... (107)
  13. 女职工孕期违反劳动纪律, 用人单位解除劳动合同合法 ..... (109)
  14. 职工旷工经教育不改, 用人单位可以除名 ..... (111)
  15. 职工病假期间外出打工, 用人单位有权予以辞退 ..... (112)



## 目 录

16. 劳动者依法辞职，用人单位除名处理不当 .....	(114)
17. 用人单位开除职工的决定不当，仲裁委员会依法予以撤销 .....	(115)
<b>(四)终止劳动合同争议</b> .....	(117)
1. 劳动合同逾期三个月终止违法 .....	(117)
2. 张某的劳动合同能否终止? .....	(119)
3. 此案应为解除劳动合同还是终止劳动合同? .....	(121)
4. 劳动合同期满即行终止 .....	(123)
5. 附条件终止劳动合同违法 .....	(125)
6. 劳动合同终止条件出现，劳动合同即行终止 .....	(126)
7. 农民轮换工的申诉请求能够得到支持吗? .....	(128)
8. 劳动合同未到期劳动者达到退休年龄，用人单位应当为其办理退休手续 .....	(130)
9. 哺乳期内不得终止劳动合同 .....	(131)
10. 许某的劳动合同不得终止 .....	(133)
11. 农民工劳动合同期满终止可享受生活补助费 .....	(134)
12. 用人单位向劳动者索要培训费违法 .....	(136)
<b>(五)无效劳动合同争议</b> .....	(138)
1. 此案应如何认定? .....	(138)
2. 哪份劳动合同有效? .....	(140)
3. 无效劳动合同与劳动合同的部分无效应当如何确定? .....	(140)
4. 合同主体不合法，劳动合同无效 .....	(144)
5. 用人单位采取欺诈手段与劳动者续订的劳动合同无效 .....	(146)



(六)特殊劳动合同争议	(148)
1. 培训费争议	(148)
(1) 劳动合同未到期, 违约离职应当承担赔偿责任	(148)
(2) 职工提出解除劳动合同, 用人单位能否追索培训费?	(151)
(3) 设备公司应当报销培训费并履行劳动合同	(153)
(4) 劳动者试用期内提出解除劳动合同, 用人单位不可要求返还培训费	(154)
2. 商业秘密争议	(156)
(1) 此《竞业禁止协议》是否应当履行?	(156)
(2) 王某是否应当向电器公司支付违约金?	(158)
四、附录	(163)
附录 1. 中华人民共和国劳动法 (1994 年 7 月 5 日 中华人民共和国主席令第 28 号)	(163)
附录 2. 关于《劳动法》若干条文的说明 (1994 年 9 月 5 日 劳办发 [1994] 289 号)	(175)
附录 3. 关于贯彻执行《中华人民共和国劳动法》 若干问题的意见 (1995 年 8 月 4 日 劳部发 [1995] 309 号)	(186)
附录 4. 实施《劳动法》中有关劳动合同问题的解答 (1995 年 4 月 27 日劳部发 [1995] 202 号)	(202)
附录 5. 关于贯彻《外商投资企业劳动管理规定》有 关问题的复函 (1995 年 7 月 14 日 劳办发 [1995] 163 号)	(204)
附录 6. 违反和解除劳动合同的经济补偿办 法 (1994 年 12 月 3 日 劳部发 [1994]	



## 目 录

---

481号) .....	(206)
附录7. 中华人民共和国企业劳动争议处理条 例(1993年7月6日 中华人民共和国国务 院令第117号) .....	(208)
附录8. 《中华人民共和国企业劳动争议处理条 例》若干问题解释(1993年9月23日 劳部发 [1993] 244号) .....	(214)
附录9. 相关法律法规一览 .....	(218)





# 一、劳动合同及劳动 合同争议

---