



法官说法丛书

FA GUAN SHUO FA
CONG SHU

法官告诉您

怎样打 劳动合同官司

牛 丽 / 主编



●法官说法丛书

是您学法用法的良师益友

●法官说法丛书

是您维护合法权益的权威顾问

●法官说法丛书

是您打官司的制胜法宝

●法官说法丛书

是您了解法官断案的方便平台

●法官说法丛书

是您进行法律自助的有力武器

吉林人民出版社



法官说法丛书

FA GUAN SHUO FA
CONG SHU

法官告诉您

怎样打劳动合同官司

牛 丽 / 主编

吉林人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

法官告诉您怎样打劳动合同官司 / 牛丽主编 —2 版.

长春:吉林人民出版社,2010.12

(法官说法丛书)

ISBN 978-7-206-07280-2

I. ①法…

II. ①牛…

III. ①劳动合同法—基本知识—中国

IV. ①D922.52

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 228373 号

法官告诉您怎样打劳动合同官司

主 编:牛 丽

责任编辑:刘士琳 李 蕊 封面设计:孙浩瀚 责任校对:韩志国

吉林人民出版社出版(长春市人民大街 7548 号 邮政编码:130022)

制 版:吉林人民出版社图文设计印务中心

印 刷:延边新华印刷有限公司

开 本:660mm×950mm 1/16

印 张:12.25 字数:135 千字

标准书号:ISBN 978-7-206-07280-2

版 次:2011 年 1 月第 2 版 印 次:2011 年 1 月第 1 次印刷

定 价:17.00 元

如发现印装质量问题,影响阅读,请与印刷厂联系调换。

《法官说法丛书》编委会

丛书主编 张世琦 刘士琳 程凤义

编委会委员 (按姓氏笔画)

丁 萍	王 光	牛 丽	公 民	尹量建
石文峰	龙英海	由 力	曲海军	伍彦俊
刘 山	刘士琳	刘文舸	刘丽霞	杜甲华
李 蕊	李亚斌	李春华	李美荣	李路华
杨九屹	杨兆峰	杨翠萍	杨德庆	吴凤君
何永昌	何连涛	佟丽萍	张 莉	张尤佳
张世琦	张东辉	张会永	张丽佳	张宝利
张俊英	陈佳茵	陈秋红	周 全	赵 凯
赵建国	郝建设	逢竹林	洪 波	洪晓梅
姚天冲	高 兵	高艳军	郭文丽	涂世奎
黄书立	曹允志	常文革	隋 军	韩天骥
韩志国	程凤义	解玉环	路 刚	魏 斌

选题策划 刘士琳

本册主编 牛 丽
参编人员 (按姓氏笔画)
王雪娟 任立斌
李晓棠 佟丽萍
解玉环



前言

以前人们常说，“学好数理化，走遍全天下”。现在不同了。当今是市场经济时代，是法制建设日益健全的时代。搞经济活动，只懂数、理、化而不会签合同，有了纠纷不会依法处理，不会打官司，不懂得运用法律武器来维护自己的合法权益，这肯定不行。因此，我们可以肯定地说，在当今，不懂法律常识，不会依法处理问题，不是完全的文化人，其经营、事业的发展肯定会受到影响。

官司，因其性质不同，打法也不同。比如刑事官司，公诉机关说某人有罪，就得拿出有罪的证据，没有证据硬说人家有罪，甚至把人拘留了、逮捕了，弄错了，不仅要向人家赔礼道歉，还必须赔偿由此造成的经济损失。公诉机关不能说出类似“你说你无罪，你有证据吗？”这样的话，因为公诉刑事案件，公诉机关必须拿出证明被告人有罪的证据。但民事案件就不同了。张三说李四欠他5万元不还，并且向法院起诉了，张三就要提出李四欠钱的证据；李四为了说明自己不欠钱，也必须拿出不欠钱的证据，说明不欠张三的钱，或者说明张三的证据是虚假的。如果李四拿不出，光有张三的证据，李四就有可能败诉，不得不偿还张三5万元。

官司有三种，即：刑事、民事、行政这三种。人们打官



司，或者司法机关处理这三种案件，都必须严格执行《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》和《行政诉讼法》所规定的步骤、程序，否则就无法保证案件的质量，无法保护当事人的合法权益。

干什么事情都一样，都得有一定的程序、步骤。生活中有些事情违反了正常程序，做错了，可以重做；但打官司是个严肃问题，不允许拿当事人的合法权益当儿戏。

为了确保案件质量，保护当事人的合法权益，国家制定了《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》和《行政诉讼法》等程序法律。这些法律，是法学的基本常识，也是打官司的基本常识。不管打什么样的官司，司法机关和当事人，都必须遵守和执行这些法律。



为了满足广大读者学习法律知识、运用法律维护合法权益的需要，吉林人民出版社邀请正在从事审判工作的我来编写这套《法官说法丛书》，我也深知出版这套丛书的必要，然而，我是在职法官，繁重的办案任务，使我不能抽出更多的时间来写这套书，我只好邀请资深的法学专家、学者、教授们和我一起来完成这项任务。书稿写完后，交给我，由我对这套书各册进行统稿审阅。我认为内容正确无误，这才交给吉林人民出版社编审出版。

我们深信，这套书的出版，会为广大公民学法、用法带来方便，为正在或准备打官司的人提供帮助。同时，这套书也是普及法律知识的简明教材。我们的愿望如此，我们会如愿以偿。

丛书主编 张世琦

2010年12月





目 录

劳动合同常识

1. 什么是劳动合同？劳动合同有哪些特征？	<u>1</u>
2. 《劳动合同法》的适用范围如何？	<u>2</u>
3. 劳动合同法律关系适用什么法律调整？	<u>3</u>
4. 劳动合同法律关系是怎样构成的？	<u>4</u>
5. 劳动合同和劳务合同有哪些不同？	<u>5</u>
6. 劳动者享有哪些权利？	<u>6</u>
7. 劳动者应当履行哪些义务？	<u>8</u>
8. 订立劳动合同应当遵循哪些原则？	<u>8</u>
9. 用人单位应当如何制定劳动规章制度？	<u>9</u>
10. 工会组织在劳动合同方面应当发挥哪些作用？	<u>10</u>





11. 劳动者对违反《劳动合同法》的行为是否可以举报? 10

劳动合同的订立

1. 劳动关系何时起建立? 12
2. 用人单位未与劳动者订立劳动合同的, 劳动关系是否成立? 12
3. 用人单位和劳动者在建立劳动关系时应当履行哪些告知义务? 13
4. 禁止用人单位招用劳动者时采取哪些行为? 14
5. 劳动合同应当采用什么形式订立? 15
6. 已建立劳动关系但未同时订立劳动合同的应当怎么办? 16
7. 未订立书面劳动合同且劳动报酬约定不明确的应当怎么办? 17
8. 劳动合同订立的程序如何? 17
9. 劳动合同的期限有哪几种? 18
10. 哪些情况下应当订立无固定期限劳动合同? 20
11. 劳动合同如何生效? 21
12. 劳动合同应当具备哪些条





款和内容?	<u>22</u>
13. 劳动合同条款不明确的应 当如何处理?	<u>23</u>
14. 约定劳动合同的试用期应 当符合哪些规定?	<u>24</u>
15. 试用期内的劳动者是否享 有劳动者的全部权利?	<u>25</u>
16. 试用期的工资应当怎样约 定?	<u>25</u>
17. 用人单位在试用期内是否 可以解除劳动合同?	<u>26</u>
18. 约定服务期应当具备哪些 条件?	<u>27</u>
19. 劳动者违反服务期约定的 应当承担怎样的法律责任?	<u>28</u>
20. 劳动合同是否可以对保守 商业秘密等有关事项作出 约定?	<u>29</u>
21. 什么是竞业限制?《劳动 合同法》对竞业限制有哪 些规定?	<u>29</u>
22. 用人单位是否可以与劳动 者约定由劳动者承担违约 金?	<u>30</u>
23. 哪些劳动合同无效?	<u>31</u>
24. 有权确认劳动合同无效的 是谁?	<u>33</u>





25. 无效劳动合同会导致怎样的法律后果? 34
26. 劳动合同被确认无效时如何确定劳动报酬? 35

劳动合同的履行和变更

1. 用人单位和劳动者应当怎样履行劳动合同? 36
2. 用人单位是否可以拖欠或者克扣劳动者工资? 36
3. 用人单位是否可以安排劳动者加班? 38
4. 用人单位安排劳动者加班应当怎样支付劳动者工资? 39
5. 劳动者拒绝违章指挥和强令冒险作业的是否属于违反劳动合同? 40
6. 用人单位发生变化时劳动合同如何履行? 41
7. 变更劳动合同应当符合哪些规定? 41

劳动合同的解除和终止

1. 什么是劳动合同的解除? 劳动合同的解除分为哪几种情况? 43
2. 劳动者单方解除劳动合同





应当符合哪些要求？	<u>43</u>
3. 劳动者在哪些情况下可以 单方解除劳动合同？	<u>44</u>
4. 用人单位在哪些情况下无 须通知劳动者便可以单方 解除劳动合同？	<u>45</u>
5. 用人单位必须提前 30 日通 知劳动者才能解除劳动合 同的情形有哪些？	<u>45</u>
6. 用人单位在哪些情况下可 以进行经济性裁员？	<u>46</u>
7. 用人单位裁减人员时应当 优先留用哪些人员？	<u>47</u>
8. 哪些情况下用人单位不得 解除劳动合同？	<u>48</u>
9. 工会对用人单位单方解除 劳动合同是否可以进行监 督？	<u>49</u>
10. 什么是劳动合同的终止？ 劳动合同终止的情形有哪 些？	<u>49</u>
11. 哪些情况下劳动合同逾期 终止？	<u>50</u>
12. 哪些情况下用人单位解除 或终止劳动合同应当向劳 动者支付经济补偿？	<u>52</u>
13. 如何确定经济补偿的标准？	<u>53</u>





14. 用人单位违法解除或者终止劳动合同的, 劳动者可以提出哪些要求? 53

劳动合同的特别规定

1. 什么是集体合同? 集体合同有哪些特点? 55
2. 集体合同有哪些种类? 56
3. 集体合同的签订程序如何? 57
4. 集体合同的效力如何? 57
5. 什么是劳务派遣? 58
6. 劳务派遣单位与劳动者是什么关系? 劳务派遣单位应当履行哪些义务? 59
7. 劳务派遣中的劳动合同应当具备哪些内容? 符合哪些要求? 59
8. 劳务派遣协议应当怎样订立? 61
9. 以劳务派遣形式用工的用工单位应当履行哪些义务? 61
10. 被派遣劳动者的劳动报酬如何确定? 62
11. 哪些情况下可以解除劳务派遣劳动合同? 63
12. 劳务派遣用工形式适用于哪些工作岗位? 64





13. 用人单位是否可以自设劳务派遣单位? 65
14. 什么是非全日制用工?
《劳动合同法》对非全日制用工有哪些规定? 65

法律责任

1. 什么是劳动合同的法律责任? 承担劳动合同法律责任应当具备哪些要件? 67
2. 违反《劳动合同法》的法律责任形式有哪些? 68
3. 什么是用人单位的法律责任? 用人单位在哪些情况下应当承担法律责任? 69
4. 用人单位的劳动规章制度违法的应当承担怎样的法律责任? 70
5. 用人单位提供的劳动合同文本缺少必备条款或未交付给劳动者的应当承担怎样的法律责任? 71
6. 用人单位逾期不与劳动者订立书面劳动合同的应当承担怎样的法律责任? 72
7. 用人单位违反规定不与劳动者订立无固定期限劳动



合同的应当承担怎样的法律责任?	<u>73</u>
8. 用人单位违反劳动合同试用期规定的应当承担怎样的法律责任?	<u>74</u>
9. 用人单位违法扣押劳动者证件的应当承担怎样的法律责任?	<u>75</u>
10. 用人单位向劳动者收取财物的应当承担怎样的法律责任?	<u>76</u>
11. 用人单位扣押劳动者档案或其他物品的应当承担怎样的法律责任?	<u>76</u>
12. 用人单位在劳动报酬方面侵害劳动者合法权益的应当承担怎样的法律责任?	<u>77</u>
13. 用人单位订立无效劳动合同给劳动者造成损害的应承担怎样的法律责任?	<u>78</u>
14. 用人单位违法解除或者终止劳动合同的应当承担怎样的法律责任?	<u>79</u>
15. 用人单位强迫劳动者劳动的应当承担怎样的法律责任?	<u>80</u>
16. 用人单位强令劳动者违章	



冒险作业的应当承担怎样的 法律责任？	<u>81</u>
17. 用人单位侮辱、体罚、殴打、非法搜查或者拘禁劳动者的应当承担怎样的法律责任？	<u>83</u>
18. 用人单位劳动条件恶劣造成劳动者身心健康严重损害的应当承担怎样的法律责任？	<u>84</u>
19. 用人单位未出具解除或者终止劳动合同书面证明的应当承担怎样的法律责任？	<u>84</u>
20. 用人单位招用尚未解除或者终止劳动合同的劳动者应当承担怎样的法律责任？	<u>85</u>
21. 用人单位违法延长劳动者工作时间的应当承担怎样的法律责任？	<u>86</u>
22. 生产经营单位违反安全生产监督管理规定的应当承担怎样的法律责任？	<u>87</u>
23. 劳务派遣单位违反《劳动合同法》规定应当承担怎样的法律责任？	<u>88</u>
24. 不具备合法经营资格的用人单位对其违法行为应当	





承担怎样的法律责任？	89
25. 发包组织与个人承包经营者违法招用劳动者的应当承担怎样的法律责任？	90
26. 政府有关部门及其工作人员违法失职的应当承担怎样的法律责任？	90
27. 什么是劳动者的法律责任？	92
28. 劳动者违法解除劳动合同的应当承担怎样的法律责任？	92
29. 劳动者违反劳动合同中保密约定或者竞业限制的应当承担怎样的法律责任？	93

劳动争议的解决

1. 什么是劳动合同的法律责任？承担劳动合同法律责任应当具备哪些要件？	95
2. 劳动争议与民事纠纷有哪些不同？	95
3. 解决劳动争议的途径有哪些？	97
4. 因履行集体合同发生争议的应当如何处理？	98
5. 协商处理集体协商争议的程序如何？	100

