



以案说法纠纷处理

锦囊系列

劳动合同 纠纷处理

本书编委会 编

法律出版社
LAW PRESS · CHINA

案例集粹 专家提示

- 未签订劳动合同如何维权？
- 劳动合同与劳务关系有什么区别？
- 什么是劳务派遣？
- 遭遇用人单位克扣、拖欠工资怎么应对？
- 不兑现约定奖金，劳动者能否维权？
- 劳动者主动加班，能否获得加班工资？
- 经济赔偿金如何计算？

06

以案说法纠纷处理



系列

NO. 06

劳动合同 纠纷处理

本书撰稿人：吴小军 焦 阳

编写组成员：(按姓氏拼音排序)

白慧林 陈 敦 丁道勤 杜明艳
康 娜
钟 刚

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 / 《劳动合同纠纷处理》编写组
编. —北京:法律出版社,2012
ISBN 978 - 7 - 5118 - 2779 - 1

I. ①劳… II. ①劳… III. ①劳动合同—合同纠纷—
处理—基本知识—中国 IV. ①D922.52

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2011)第 234293 号

劳动合同纠纷处理
《劳动合同纠纷处理》编写组 编

编辑统筹 大众出版分社
策划编辑 柯 恒 朱海波
责任编辑 朱海波
装帧设计 乔智炜

© 法律出版社·中国

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 北京中科印刷有限公司
责任印制 沙 磊

开本 A5
印张 18.5
字数 449千
版本 2012 年 3 月第 1 版
印次 2012 年 3 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)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

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、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85388843

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 2779 - 1

定价:39.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

再版说明

“生活法律指针丛书”上市以来,受到广大读者的好评。随着《道路交通法》、《工伤保险条例》的修订,以及《社会保险法》、《国有土地上房屋征收与补偿条例》、《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国婚姻法〉若干问题的解释(三)》等一批新的法律法规出台,根据市场反馈意见,我们对本套丛书进行了修订再版。

这套丛书着眼于日常生活中高频出现的法律纠纷,通过对具体案例的解析,联系现行法律规定,为读者提供解决纠纷的技巧和操作指南。

此次修改主要体现在以下方面:

1. 将丛书名称改为“以案说法纠纷处理锦囊系列”,更直观地体现本套丛书“以案说法”以及“为纠纷处理提供锦囊妙计”的特点。

2. 根据最新的法律法规对图书内容进行了全面的修改和补充,问题更全面、解答更准确。

3. 对案例的体例进行了修改,将对问题的解答从案例分析中单独提取出来,让读者对每个问题有更加全面、直观、系统的了解。

本套丛书同时具有以下特点:

1. 问题典型。本书从老百姓的生活出发,精心选择案例。每个案例提炼出问题作为标题,使读者查阅寻找问题

一目了然。

2. 解答深入。本书的专家解答部分不仅告诉当事人怎么办,还讲述了为什么,通过解答一类问题,达到举一反三的效果。

3. 体例合理。每个案例后面都有专家提示,附录部分有相关法律法规,针对具体侵权行为,解答部分还列明了损害赔偿计算公式,读者可以直观借鉴。

4. 内容全面。本套丛书涉及医疗、物业、工伤、继承、道路交通、婚姻家庭、房屋拆迁、劳动就业等热点领域的纠纷,与民生息息相关。

希望本套丛书能够为广大读者带来切实的法律帮助。由于编者水平、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。

宝贵意见请发至邮箱:dazhong@lawpress.com.cn.

编者

2012年1月1日

目录

Contents

1	劳动合同纠纷解决途径、操作技巧和风险防范	001
	(一) 劳动合同订立过程中的纠纷	004
	1. 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	004
	2. 用人单位因不具备合法经营资格引发的纠纷	005
	3. 因劳动合同签订前没有履行告知义务而发生的纠纷	006
	4. 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	008
	5. 劳动者就用人单位未告知职业病危害而引发的劳动争议	009
	6. 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	010
	7. 公司的分支机构招用劳动者而引发的争议	011
	8. 用人单位聘用外国人或港、澳、台人员引发的劳动争议	012
	(二) 劳动合同签订、续订、试用期的纠纷	013
	1. 劳动者主张与用人单位形成事实劳动关系而引发的纠纷	013
	2. 劳动者拒绝与用人单位签订书面劳动合同引发的纠纷	015
	3. 用人单位与劳动者因签订以完成一定工作任务为期限	016

的劳动合同引发的纠纷	
4. 用人单位与劳动者签订非全日制用工协议引发的纠纷	017
5. 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	019
6. 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	020
7. 用人单位与劳动者在试用期内引发的纠纷	021
8. 用人单位与劳动者签订竞业限制协议引发的纠纷	023
(三) 劳动合同履行与变更过程中的纠纷	024
1. 厂家派驻的销售员与商场在派驻期间的纠纷	024
2. 用工单位采用劳务派遣形式引发的纠纷	025
3. 用人单位与双重或多重劳动关系的劳动者发生的纠纷	027
4. 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	029
5. 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	030
6. 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	031
(四) 劳动合同解除与终止的纠纷	033
1. 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	033
2. 劳动者擅自离职与用人单位发生的纠纷	034
3. 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	035
4. 用人单位无过错,劳动者主动提出解除劳动合同后,又主	036

张经济补偿而引发的纠纷	
5. 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	037
6. 用人单位因经济性裁员与劳动者发生的纠纷	038
7. 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	040
8. 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	041
9. 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	042
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	044
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	045
12. 用人单位因书面材料、通知是否送达与劳动者的争议	047
(五)工资、福利、社会保险纠纷	048
1. 用人单位与劳动者约定的劳动报酬不明而引发的纠纷	048
2. 用人单位因发放奖金而与劳动者引发的纠纷	049
3. 劳动者主张“同工同酬”而引发的劳动争议	050
4. 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	051
5. 用人单位拖欠劳动者工资而引发的纠纷	053
6. 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	054
7. 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	055

8. 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	057
(六) 仲裁、诉讼过程中的操作方法和技巧	058
1. 经济补偿金和代通知金的计算的区别	058
2. 如何理解“违反法律、行政法规强制性规定”的法律规定	059
3. 劳动合同纠纷管辖地的确定	059
4. 劳动合同纠纷中共同的被诉人或被告的确定	060
5. 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	061
6. 对解除劳动合同关于支付经济补偿金而引发纠纷的举证	061
7. 对因劳动者提前解除劳动合同而引发纠纷的举证	062
8. 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	063
9. 对因变更劳动合同而引发纠纷的举证	063
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	064
11. 因用人单位主张无效劳动合同而引发纠纷的举证	064
12. 因社会保险费基数引发争议的举证	065
13. 因工资支付发生纠纷的举证	065
14. 劳动者主张超过2年的工资引发纠纷的举证	066
15. 企业劳动争议调解委员会进行劳动争议调解的依据有哪些	066
16. 劳动监察部门处理投诉的程序	067

2	劳动关系的认定	069
1.	用人单位不具合法经营资格的问题	071
2.	哪些企业需签订劳动合同的问题	075
3.	保险公司与业务员之间的关系属性	078
4.	承包者不是用工主体,劳动者维权方式	082
5.	出租车司机与公司关系属性	086
6.	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	090
7.	参与公司筹办,是否能够计算进劳动期间的问题	094
8.	借用身份证的劳动关系认定	098
9.	劳动者使用曾用名能否被认可的问题	102
10.	劳动者为多家单位提供劳动能否维权问题	105
11.	停薪留职后被新单位聘用劳动者与单位的关系问题	109
12.	驻内地办事处和劳动者能否建立劳动关系的问题	113
13.	对劳务输出人员离岗行为赔偿金的担保的效力问题	118
14.	劳动合同与劳务关系的区别问题	122
3	劳动合同的签订和履行	127
15.	书面合同能否约定违约金的问题	129
16.	招聘广告中的承诺的效力问题	132
17.	单位擅自延长试用期是否构成侵权的问题	136
18.	用人单位在试用期内能否随意解除劳动关系的问题	140
19.	即将毕业的学生能否签订劳动合同的问题	146
20.	大学生就业协议不能替代和对抗劳动合同	150
21.	劳动者学历造假,能否主张经济补偿金的问题	153

22. 未签订劳动合同维权途径	156
23. 单位是否应当返还违法风险金的问题	160
24. 用人单位将工资融资入股合法性问题	164
25. 用人单位能否撤销聘用通知书的问题	168
26. 用人单位能否擅自变更工作岗位和报酬的问题	172
27. 关于如何认定用人单位网上通知续聘的效力问题	176
28. 关于能否随意解除无固定期限劳动合同的问题	180
29. 同一天订立内容不同的劳动合同效力认定问题	184
30. 在职期间另开公司是否构成竞业禁止的问题	188
31. 劳动者能否拒绝补签竞业限制条款的问题	192
32. 违背集体合同条款的劳动合同相关条款的效力问题	196
33. 改制时明确工龄连续计算,旧厂补偿金能否分割诉讼问题	201
34. 因工作引发职业病的问题	206

4 工资、工时、福利和休假

35. 部门经理承诺的报酬效力问题	211
36. 不兑现约定奖金,劳动者能否维权问题	213
37. 不完成任务不给报酬的规定的合法性问题	217
38. 辞职能否取得补充养老金问题	221
39. 值班能否要求加班费问题	225
40. 用人单位是否应承担临时工工伤待遇责任	229
41. 工厂赔偿工伤劳动者 900 斤硬币合法性问题	233
42. 招用的退休人员高温费能否拒付问题	238
43. 劳动报酬能否低于最低工资标准问题	242
44. 劳动者主动加班,能否获得加班工资的问题	246

45. 员工在家接听单位呼转电话是否算加班费的问题	252
46. 综合工时未报批能否获得加班费的问题	256
47. 实物顶替工资的行为合法性问题	260
48. 加班工资支付方式	263
49. 能否以补休代替法定节假日加班工资的问题	267
50. 计件工超时工作是否算加班的问题	270

No. 5 社会保险待遇 275

51. 社会保险缴费基数能否双方约定的问题	277
52. 参加单位活动受伤是否属于工伤的问题	281
53. 工伤是否可以私了的问题	285
54. 交通事故能否获得两次赔偿的问题	288
55. 劳动者违反治安管理规定,是否属于工伤的问题	292
56. 劳务派遣应如何维护工伤权利的问题	295
57. 上班期间失踪,宣告死亡后能否认定工伤的问题	299
58. 劳务承包受伤,能否获得赔偿的问题	303
59. 达到退休年龄的劳动者受伤能否享受工伤保险待遇的问题	307
60. 长期离职被除名能否享受失业保险待遇的问题	313
61. 合同解除劳动者能否获得工伤待遇的问题	316
62. 劳动合同已经到期,劳动者患病医疗期末满用人单位能否终止劳动合同的问题	320

No. 6 劳动合同的解除和终止 327

63. 被派遣劳动者在被用工单位退回后,派遣公司能否将其	329
------------------------------	-----

解雇的问题	
64. 单位办理户口不能要求辞职违约金	333
65. 单位采用末位淘汰制度不合法	337
66. 公司迟延交付离职证明造成的损失是否需赔偿的问题	341
67. 可以解除无固定期限劳动合同	345
68. 口头辞职半月离岗不合法	349
69. 劳动者举报不实,不能解除劳动合同	353
70. 劳动者收取大额钱款,跳槽要返还	357
71. 外派员工,经济补偿支付主体	360
72. 违反就业权买断协议,责任承担问题	364
73. 未支付补偿金,劳动者是否承担竞业限制的问题	368
74. 延付经济补偿是否担责的问题	372
75. 用人单位不能对劳动者进行就业歧视	376
76. 员工主动辞职能否获得经济补偿金的问题	379
77. 约定离职违约金是否合法的问题	382
78. 企业的竞业限制协议是否有约束力的问题	386
79. 用人单位无故终止劳动合同不合法	390
80. 经济赔偿金是否可以分段计算的问题	395
81. 能否以失业保险金代替经济补偿金的问题	398
82. 劳动者假“病假条”能否解除劳动合同的问题	401
7 特殊劳动群体的保护	405
83. 非法使用童工造成伤害赔偿方式	407
84. 工会主席任期被辞维权方式	411
85. 试用期间怀孕并严重违反劳动纪律能否解除劳动合同问题	415

86. 法律对女职工产假的规定	421
87. 劳动合同对女职工产期、哺乳期的保护	424

8 劳动合同纠纷仲裁与诉讼	429
88. 劳动者是否可以持工资欠条直接起诉的问题	431
89. 如何认定电脑记录考勤资料的证据效力的问题	435
90. 劳动者恶意造成单位损失要赔偿	439
91. 证明员工缺勤是用人单位义务	443
92. 劳动仲裁时效的法律规定	447
93. 用人单位口头通知解除劳动关系是否有效的问题	451
94. 原单位丢失档案资料应否担责的问题	455
95. 执业证被借用解决方式	459
96. 集体合同不履行,工会能提起法律程序	463
97. 没进行工伤认定,能否依法维权的问题	467
98. 劳动者对工伤认定不服能否直接起诉的问题	471

附录	475
1. 中华人民共和国劳动法	477
2. 中华人民共和国劳动合同法	492
3. 中华人民共和国劳动争议调解仲裁法	510
4. 劳动部关于贯彻执行《中华人民共和国劳动法》若干问题的意见	520
5. 中华人民共和国劳动合同法实施条例	537
6. 工伤保险条例	544
7. 最高人民法院《关于审理劳动争议案件适用法律若干问	558

题的解释》	
8. 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)》	562
9. 中华人民共和国民法通则(节选)	565
10. 中华人民共和国合同法(节选)	566
11. 最高人民法院《关于审理人身损害赔偿案件适用法律若干问题的解释》(节选)	567
12. 最高人民法院《关于民事诉讼证据的若干规定》(节选)	568
13. 工资支付暂行规定(节选)	569
14. 失业保险条例(节选)	570
15. 企业职工患病或非因工负伤医疗期规定(节选)	571
16. 女职工劳动保护规定(节选)	572



劳动合同纠纷解决途径、 操作技巧和风险防范

