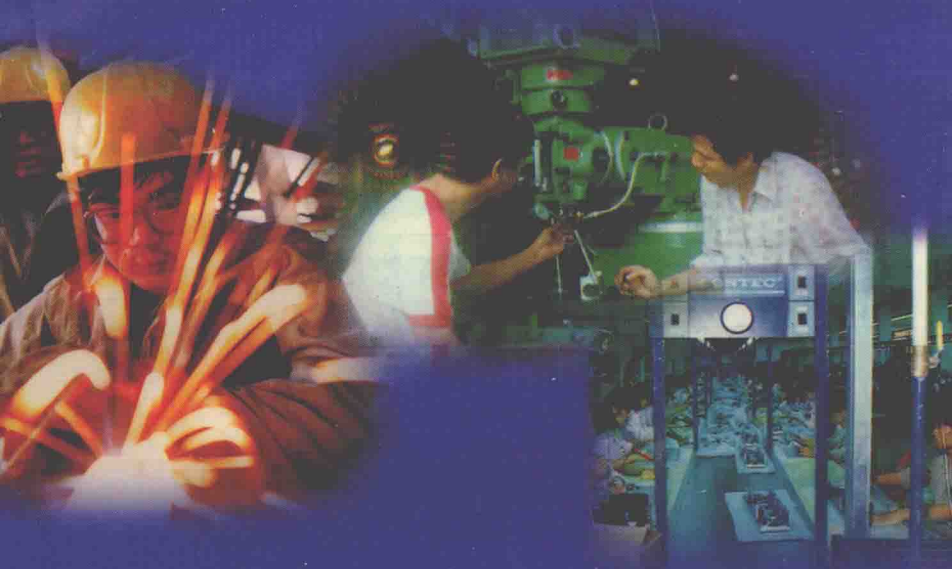


伴 师 楼 答 问 丛 书



劳动法



(一)

刘国田 编著

福建人民出版社

师 / 楼 / 答 / 问 / 丛 / 书

劳 动 法

律 师 信 箱 (一)

刘国田 编著

福建人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

劳动法律师信箱. 1/刘国田编著. —福州:福建人民出版社, 1999. 1

(律师楼答问丛书)

ISBN 7-211-03592-7

I. 劳... II. 刘... III. 劳动法-基本知识-中国.
IV. D922. 505

中国版本图书馆 CIP 数据核字(1999)第 52823 号

律师楼答问丛书

劳动法律师信箱(一)

LAODONGFA LÜSHI XINXIANG

刘国田 编著

*

福建人民出版社出版发行

(福州东水路 76 号 邮编:350001)

福建省地质印刷厂印刷

(福州塔头路 2 号 邮编:350001)

开本 787 毫米×1092 毫米 1/32 11.375 印张 2 插页 219 千字

2000 年 3 月第 1 版

2000 年 3 月第 1 次印刷

印数:1—3000

ISBN 7-211-03592-7

D·303 定价:11.60 元

本书如有印装质量问题,影响阅读,请直接向承印厂调换。

前 言

《中华人民共和国劳动法》自1994年7月5日第八届全国人民代表大会常务委员会第八次会议通过，1995年1月1日施行以来，在调整劳动者与用人单位之间的劳动关系、建立和维护适应社会主义市场经济的劳动制度、维护劳动者的合法权益等方面，都发挥了积极的作用。但实际效果并不尽如人意。首先，一些用人单位没有认真贯彻执行《中华人民共和国劳动法》。根据该部法律规定，用人单位与劳动者发生劳动关系必须签订劳动合同，但在实践中，没有签订劳动合同的现象非常普遍；即使签订了劳动合同，也有不少是属于违反“平等自愿，协商一致”原则的“一边倒合同”。更有甚者，一些用人单位无视法律规定，或扣押证件或要求交纳押金，或要求劳动者签订“保证合同”，或要求签订“生死合同”，或以签订“假合同”来搪塞劳动部门的检查。其次，劳动者法律意识不高，对劳动法缺乏了解，无法运用法律武器来维护自己的合法权益。被誉为“劳动者福音”的这部劳动法典，立法主要目的之一是维护劳动者的合法权益，要达到这一目的，就要提高劳动者的法律意识和对劳动法的实际运用能力。我国目前因受经济发展水平的制约，劳动力市场仍

是买方市场，许多劳动者为了求得一份工作，一味地迁就用人单位，在其合法权益受到侵害时，因担心“打赢一场官司，输掉一份工作”，往往忍气吞声，不敢诉诸法律。再者，少数劳动争议仲裁机构和人民法院对劳动纠纷处理不力，甚至随意以超过仲裁时效或无管辖权为由，对有关劳动纠纷的仲裁申请不予受理，或立案之后不予审理即驳回起诉，致使劳动者或状告无门或维权艰难，劳动者的合法权益无法得到应有的保护。因此，学习、宣传、普及《中华人民共和国劳动法》十分必要。而以案说法，以律师解答的方式解释这部法律中的难点、疑点，是笔者的一大心愿。在编写过程中，我们采用读者来信与律师复信形式，以《劳动法》及其配套的法律、法规、司法解释为依据，按照《中华人民共和国劳动法》的结构和体系，简明、准确地编写了数百封来信、复信。因此，本书具有实用性、针对性、新颖性、准确性等特点。

鉴于编者水平有限，时间仓促，疏漏、不妥之处在所难免，恳请广大读者和同行给予批评指正。

编著者

一九九九年九月三日

目 录

一、总 则

1. 外商投资企业与劳动者之间的劳动关系是否适用劳动法? (1)
2. 个体工商户与劳动者之间的劳动关系是否适用劳动法?
..... (3)
3. 国有企业与原固定工之间的劳动关系是否适用劳动法?
..... (4)
4. 学校与教师之间的关系是否适用劳动法? (6)
5. 公务员与行政机关之间的关系是否适用劳动法? ... (7)
6. 行政机关与工勤人员之间的劳动关系是否适用劳动
法? (8)
7. 家庭保姆与东家之间的关系是否适用劳动法? (10)
8. 外国人与中国企业之间的劳动关系是否适用劳动法?
..... (11)
9. 劳动者是否享有劳动的权利? (13)
10. 用人单位限制劳动者到外资企业工作是否合法? ... (14)

11. 劳动者是否享有选择职业的权利? (16)
12. 劳动者是否享有取得劳动报酬的权利? (18)
13. 劳动者是否享有休息休假的权利? (19)
14. 劳动者是否享有获得安全卫生保护的权利? (21)
15. 劳动者是否享有接受职业技能培训的权利? (22)
16. 劳动者是否享有社会保险和福利的权利? (24)
17. 劳动者是否享有提请劳动争议处理的权利? (26)
18. 劳动者是否应当完成用人单位合理分配的劳动任务?
..... (27)
19. 劳动者是否应当遵守用人单位的规章制度? (29)
20. 劳动者的发明创造是否受法律保护? (31)
21. 劳动者是否有权组织工会? (32)
22. 工会是否有权要求用人单位纠正侵犯劳动者合法权
益的行为? (34)

二、促进就业

23. 用人单位拒绝聘用回族姑娘为客房服务员是否合法?
..... (36)
24. 用人单位拒绝聘用回族人为厨师是否合法? (38)
25. 妇女是否享有与男子平等的就业权利? (39)
26. 用人单位拒绝招收妇女从事伐木作业是否合法? ... (40)
27. 用人单位招用未满 16 周岁的未成年人是否合法?
..... (42)
28. 文艺单位招用 14 周岁的未成年人是否合法? (43)
29. 用人单位招用已满 16 周岁的未成年人是否合法?
..... (44)

三、劳动合同和集体合同

(一) 劳动合同的订立

- 30. 用人单位拒绝与劳动者订立劳动合同是否合法? ... (46)
- 31. 口头劳动合同是否有法律约束力? (48)
- 32. 富余人员拒绝与用人单位签订劳动合同是否合法? ... (49)
- 33. 用人单位拒绝与提前退养的职工签订劳动合同是否合法? (51)
- 34. 用人单位指定他人代签的劳动合同是否有效? ... (52)
- 35. 用人单位拒绝与放长假的职工签订劳动合同是否合法? (54)
- 36. 用人单位拒绝与长期被外单位借用的人员签订劳动合同是否合法? (56)
- 37. 用人单位拒绝与请长病假的职工签订劳动合同是否合法? (58)
- 38. 用人单位拒绝与停薪留职人员签订劳动合同是否合法? (59)
- 39. 没有签订劳动合同, 劳动者的合法权益是否受保护? ... (61)
- 40. 党委书记应否与用人单位签订劳动合同? (62)
- 41. 工会主席应否与用人单位签订劳动合同? (64)
- 42. 经理应否签订劳动合同? (65)
- 43. 用人单位拒绝与勤工助学的学生订立劳动合同是否合法? (66)
- 44. 分立后的用人单位拒绝与劳动者订立劳动合同是否合法? (68)

45. 合并后的用人单位拒绝与劳动者订立劳动合同是否合法? (69)
46. 用人单位拒绝与派出到合资单位的劳动者签订劳动合同是否合法? (71)
47. 用人单位拒绝与派到参股单位的职工签订劳动合同是否合法? (72)
48. 租赁经营人拒绝与原用人单位的劳动者签订劳动合同是否合法? (74)
49. 劳动合同是否必须由双方当事人协商一致后才能签订? (76)
50. 用人单位拒绝与连续工作满十年的劳动者订立无固定期限的劳动合同是否合法? (77)
51. 单方强求订立无固定期限的劳动合同是否合法? ... (78)
52. 工作年限较长、且距法定退休年龄十年以内的劳动者是否有权要求用人单位签订无固定期限的劳动合同? (80)
53. 用人单位拒绝与初次就业的复员军人订立无固定期限的劳动合同是否合法? (82)
54. 用人单位在与劳动者订立劳动合同时收取押金是否合法? (83)
55. 因用人单位的原因未办理劳动合同终止手续而形成事实劳动关系, 劳动者是否有权要求签订劳动合同? (85)

(二) 劳动合同的内容

56. 用人单位拒绝在劳动合同中订明期限是否合法? (86)

57. 用人单位在与原固定工签订劳动合同时强行规定试用期是否合法? (88)
58. 劳动合同约定的试用期超过6个月是否合法? ... (90)
59. 学徒期是否等同于试用期? (91)
60. 劳动合同中没有规定工作内容是否合法? (93)
61. 劳动合同没有约定劳动保护, 劳动者是否享有劳动保护的权力? (95)
62. 劳动合同没有约定劳动条件, 用人单位不提供必要的劳动条件是否合法? (96)
63. 劳动合同没有明确规定劳动报酬是否合法? (98)
64. 劳动合同没有规定劳动纪律, 劳动者是否要遵守用人单位制定的劳动纪律? (100)
65. 用人单位和劳动者可否在劳动合同中约定保守商业秘密条款? (101)
66. 劳动合同中没有规定保密条款, 劳动者泄密是否要承担赔偿责任? (103)

(三) 劳动合同的履行

67. 用人单位中止履行劳动合同是否合法? (105)
68. 用人单位擅自终止履行劳动合同是否合法? (106)
69. 劳动者擅自终止履行劳动合同是否合法? (108)
70. 用人单位拒绝劳动者终止劳动关系是否合法? (109)
71. 因劳动者的责任造成工伤, 用人单位应否承担赔偿责任? (111)
72. 劳动者违纪, 用人单位作出停止其工作的决定是否合法? (112)

73. 因第三方的责任造成劳动合同无法履行，用人单位
 应否承担责任？ (114)
74. 用人单位拒不同意劳动者辞职是否合法？ (115)
75. 劳动合同没有约定培训费，应当由谁承担？ (117)
76. 用人单位要求劳动者按照规章制度的规定支付违
 约金是否合法？ (118)
77. 用人单位实行承包经营，可否因此不履行劳动合
 同？ (120)
78. 用人单位因法人代表变更而不履行原劳动合同是否
 合法？ (121)
79. 劳动者被刑事拘留，用人单位暂时停止履行劳动合
 同是否合法？ (123)
80. 劳动者被错判是否有权要求用人单位恢复履行劳动
 合同？ (124)
81. 用人单位租赁给他人经营，可否因此不履行劳动合
 同？ (125)

(四) 劳动合同的无效

82. 劳动者以欺诈手段订立的劳动合同是否有效？ (127)
83. 劳动合同规定工伤由劳动者自负是否有效？ (128)
84. 用人单位在与劳动者续订的劳动合同中规定试用期
 是否有效？ (130)
85. 用人单位乘人之危订立的劳动合同是否有效？ (131)
86. 劳动者和用人单位未经协商一致签订的劳动合同是
 否有效？ (133)
87. 用人单位胁迫劳动者订立的劳动合同是否有效？ ... (134)
88. 劳动合同规定“在合同期内不得结婚”是否有效？ ... (136)

89. 劳动者与用人单位订立显失公平的劳动合同是否有效? (137)
90. 劳动合同约定的合同期限超过劳动者的退休年龄是否有效? (139)
91. 劳动合同中部分条款违法, 整个合同是否都无效? (140)
92. 用人单位自行确认劳动合同无效是否合法? (141)
93. 用人单位与从事矿山井下作业的农民工签订合同期限超过 8 年的劳动合同是否有效? (143)
94. 劳动合同约定企业生产困难即终止劳动合同是否有效? (144)
95. 劳动合同约定劳动者在合同终止后 5 年内不得到有竞争关系的企业工作是否有效? (146)

(五) 劳动合同的变更

96. 用人单位擅自变更劳动者的工种是否合法? (148)
97. 用人单位和劳动者经协商一致变更的劳动合同是否有效? (149)
98. 用人单位擅自调动劳动者到合资单位工作是否合法? (151)
99. 用人单位因劳动者不能胜任工作而变更其工作岗位是否合法? (153)
100. 劳动者不能胜任工作又不同意调换工种, 用人单位调低其工资是否合法? (154)
101. 用人单位拒绝为患职业病的劳动者调换工种是否合法? (156)
102. 用人单位已经更名, 是否可以变更劳动合同? ... (157)

103. 劳动者在试用期满后考试不合格，用人单位延长试用期是否合法？ (158)
104. 劳动者在放长假期间拒绝回去上班，用人单位变更劳动合同是否合法？ (160)
105. 用人单位上级主管部门以行政命令调动劳动者工作是否合法？ (162)
106. 因法人代表变更，用人单位可否变更劳动合同？ (163)
107. 合并后的用人单位是否有权单方变更劳动合同？ (164)
108. 分立后的用人单位是否有权单方变更劳动合同？ (166)
109. 用人单位的承包者是否有权变更劳动合同？ ... (167)

(六) 劳动合同的解除

110. 双方当事人经协商一致是否可以解除劳动合同？ (169)
111. 劳动者在试用期间被证明不符合录用条件，用人单位解除劳动合同是否合法？ (171)
112. 用人单位在试用期内随意解除劳动合同是否合法？ (172)
113. 用人单位在试用期满后以不符合录用条件为由解除劳动合同是否合法？ (174)
114. 劳动者严重违反劳动纪律，用人单位解除其劳动合同是否合法？ (175)
115. 劳动者轻微违纪，用人单位解除劳动合同是否合法？ (177)

116. 劳动者严重违反用人单位规章制度，用人单位解除其劳动合同是否合法？ (178)
117. 劳动者拒绝罚款，用人单位以违反规章制度为由解除劳动合同是否合法？ (179)
118. 劳动者与领导争执，用人单位以违反劳动纪律为由解除其劳动合同是否合法？ (181)
119. 劳动者右肾摘除，用人单位根据内部规章制度认定其不符合录用条件并据此解除劳动合同是否合法？ (182)
120. 劳动者严重失职给用人单位造成重大损失，用人单位解除劳动合同是否合法？ (184)
121. 劳动者营私舞弊给用人单位造成重大损害，用人单位解除劳动合同是否合法？ (185)
122. 劳动者严重失职但只给用人单位造成轻微损害，用人单位解除劳动合同是否合法？ (187)
123. 劳动者营私舞弊但没有给用人单位造成重大损害，用人单位解除劳动合同是否合法？ (188)
124. 劳动者预谋营私舞弊被发现，用人单位解除劳动合同是否合法？ (189)
125. 劳动者擅自离职，用人单位株连其家属是否合法？ (190)
126. 劳动者被判刑，用人单位解除劳动合同是否合法？ (192)
127. 劳动者被免于刑事处罚，用人单位解除劳动合同是否合法？ (193)
128. 因证据不足劳动者被决定不予起诉，用人单位解除劳动合同是否合法？ (194)

129. 因犯罪情节轻微劳动者被决定不予起诉, 用人单位解除劳动合同是否合法? (195)
130. 劳动者被判处拘役, 用人单位解除劳动合同是否合法? (196)
131. 劳动者被判缓刑, 用人单位解除其劳动合同是否合法? (197)
132. 劳动者被劳动教养, 用人单位解除劳动合同是否合法? (198)
133. 劳动者因嫖娼被收容教育, 用人单位解除劳动合同是否合法? (200)
134. 劳动者因卖淫被收容教育, 用人单位解除劳动合同是否合法? (201)
135. 劳动者涉嫌盗窃, 用人单位解除劳动合同是否合法? (202)
136. 劳动者患病医疗期满后仍无法上岗的, 用人单位解除劳动合同是否合法? (203)
137. 劳动者非因公负伤医疗期满后仍无法适应较轻松的工作岗位, 用人单位解除劳动合同是否合法? (204)
138. 劳动者经过培训之后仍不能胜任工作, 用人单位解除其劳动合同是否合法? (206)
139. 劳动者调整工作岗位后仍然不能胜任工作, 用人单位解除劳动合同是否合法? (207)
140. 劳动者不能胜任工作, 用人单位可否当即解除劳动合同? (208)
141. 劳动者不能胜任工作又不愿意调整工作岗位, 用人单位解除劳动合同是否合法? (210)

142. 用人单位口头通知解除劳动合同是否合法? (211)
143. 客观情况发生重大变化致使原劳动合同无法履行,
用人单位解除劳动合同是否合法? (212)
144. 用人单位实行承包经营而无法履行劳动合同,可
否因此予以解除? (214)
145. 在没有与劳动者协商的情况下解除劳动合同是否
合法? (216)
146. 用人单位因客观情况发生重大变化,以口头通知
解除劳动合同是否合法? (217)
147. 用人单位因破产整顿可否解除劳动合同? (218)
148. 用人单位因生产经营状况发生严重困难可否解除
劳动合同? (220)
149. 用人单位没有提前 30 日向工会或全体职工说明
情况即宣布裁减人员是否合法? (221)
150. 用人单位裁减人员,在 6 个月内录用人员时是否
应当优先录用被裁减的人员? (223)
151. 用人单位以岗位超编为由解除劳动合同是否合法?
..... (225)
152. 劳动者患病医疗期满后,不能从事用人单位强行
变更的工作,用人单位解除劳动合同是否合法?
..... (226)
153. 劳动者在原企业严重失职,新的用人单位因此解
除其劳动合同是否合法? (227)
154. 劳动者患职业病,用人单位以医疗期满后不能从
事工作为由解除劳动合同是否合法? (229)
155. 劳动者因工负伤,用人单位以劳动者不能胜任工
作为由解除劳动合同是否合法? (230)

156. 劳动者因工负伤没有丧失劳动能力，用人单位可否解除劳动合同？ (232)
157. 劳动者患职业病经治疗痊愈，用人单位以客观情况发生重大变化为由解除劳动合同是否合法？ (233)
158. 劳动者患病医疗期未滿，用人单位对其进行经济性裁员是否合法？ (235)
159. 劳动者非因工负伤医疗期未滿，用人单位对其进行经济性裁员是否合法？ (236)
160. 女职工在孕期，用人单位以其不能胜任工作为由解除劳动合同是否合法？ (237)
161. 女职工在产期，用人单位对其进行经济性裁员是否合法？ (238)
162. 女职工在哺乳期内，用人单位以兼并为由解除劳动合同是否合法？ (239)
163. 女职工在怀孕期间严重违反劳动纪律，用人单位解除劳动合同是否合法？ (241)
164. 女职工无证生育，用人单位在其产期内对其进行经济性裁员是否合法？ (243)
165. 用人单位违法解除劳动合同，工会是否有权要求重新处理？ (244)
166. 劳动者解除劳动合同应否提前 30 日以书面形式通知用人单位？ (247)
167. 劳动者通知用人单位解除劳动合同，用人单位拒绝办理解除劳动合同手续是否合法？ (248)
168. 劳动者在试用期内是否可以随时通知用人单位解除劳动合同？ (250)