

劳动合同法实施指导系列

LAODONGHETONGFAJISHISHITIAOLI

劳动合同法及实施条例 200 问

杨毅新 郑国权 王学琳 编



中国劳动社会保障出版社

劳动合同法及 实施条例 200 问

杨毅新 郑国权 王学琳 编

中国劳动社会保障出版社

图书在版编目(CIP)数据

劳动合同法及实施条例 200 问/杨毅新等编. —北京: 中国劳动社会保障出版社, 2008

ISBN 978-7-5045-7496-1

I. 劳… II. 杨… III. 劳动合同法-中国-问答 IV. D922.525

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2008)第 208216 号

中国劳动社会保障出版社出版发行

(北京市惠新东街 1 号 邮政编码: 100029)

出版人: 张梦欣

*

北京隆昌伟业印刷有限公司印刷装订 新华书店经销
880 毫米×1230 毫米 32 开本 5.75 印张 126 千字

2009 年 1 月第 1 版 2009 年 1 月第 1 次印刷

定价: 12.00 元

读者服务部电话: 010-64929211

发行部电话: 010-64927085

出版社网址: <http://www.class.com.cn>

版权专有 侵权必究

举报电话: 010-64954652

目 录

Contents

总 则 (1)

1. 为什么要制定《劳动合同法》? (1)
2. 劳动合同法与劳动法的关系? (2)
3. 如何理解劳动合同法的适用范围? (3)
4. 什么是劳动关系? (4)
5. 用人单位规章制度的作用是什么? (5)
6. 用人单位制定规章制度要经过什么程序? (6)
7. 工会在劳动者订立和履行劳动合同时有什么义务? (8)
8. 事业单位与实行聘用制的劳动者是否应订立劳动合同?
..... (8)
9. 劳动合同法实施后, 事实劳动关系还会存在吗? (9)
10. 劳动合同法施行前订立的劳动合同, 在劳动合同法施
行后应继续履行吗? (11)

劳动合同的订立 (13)

11. 什么是劳动合同? (13)
12. 为什么要订立劳动合同? (15)
13. 谁是订立劳动合同的当事人? (16)
14. 劳动合同应由谁拟定? (16)



15. 订立劳动合同应遵循什么原则? (17)
16. 以口头方式订立劳动合同有什么法律后果? (19)
17. 劳动合同是否必须由劳动者本人签订? (20)
18. 如何理解订立书面劳动合同的时间? (21)
19. 如何确定“用工之日”? (21)
20. 职工名册应具备哪些内容? (22)
21. 国有企业改制重新订立劳动合同应注意哪些问题? ... (23)
22. 国家机关、事业单位、社会团体中的哪些职工应当签订劳动合同? (23)
23. 个体经济组织的雇工需要签订劳动合同吗? (24)
24. 劳动合同法中的“一个月内”“一年”是多少日? ... (24)
25. 劳动合同法实施后,企业职工还存在身份差别吗? ... (25)
26. 订立劳动合同时,用人单位能否向劳动者要求提供担保、收取保证金或扣押居民身份证? (26)
27. 困难企业如何处理劳动合同? (27)
28. 厂长、经理如何签订劳动合同? (28)
29. 企业党组织书记是否签订劳动合同? (29)
30. 用人单位的工会主席如何签订劳动合同? (30)
31. 劳动合同法实施后,用人单位还可以招用临时工吗? (31)
32. 用人单位应该与招用的农民工签订劳动合同吗? (32)
33. 用人单位与劳动者签订劳动合同时,应履行哪些告知义务? (33)
34. 用人单位有权了解劳动者哪些情况? (34)
35. 用人单位能否与劳动者签订协议,免除其对劳动者因

生产安全事故所应承担的责任?	(35)
36. 劳动合同期限有哪些?	(35)
37. 什么是固定期限劳动合同?	(36)
38. 什么是无固定期限劳动合同? 哪些情形下, 用人单位 应与劳动者订立无固定期限劳动合同?	(36)
39. 无固定期限劳动合同内容如何确定?	(38)
40. 什么是以完成一定工作任务为期限的劳动合同?	(39)
41. 连续订立固定期限劳动合同的次数如何计算?	(39)
42. 劳动合同文本应有几份?	(40)
43. 劳动合同应当具备哪些条款?	(40)
44. 劳动合同的约定条款有哪些?	(43)
45. 劳动合同对劳动报酬和劳动条件等标准约定不明确引 发争议的, 应如何处理?	(43)
46. 什么是试用期?	(44)
47. 劳动合同中是否必须约定试用期?	(45)
48. 约定试用期有哪些限制性规定?	(46)
49. 用人单位能否与劳动者先签“试用期合同”, 等试用 期结束后再签“劳动合同”?	(47)
50. 学徒期、见习期和试用期是一回事吗?	(47)
51. 劳动者在试用期内患病可否享受医疗期待遇?	(48)
52. 用人单位是否要与其富余职工、放长假的职工、被外 单位借用的职工、带薪上学的职工等不在岗的人员都 签订劳动合同?	(48)
53. 被派出到合资、参股单位的劳动者应该与谁签订劳动 合同?	(49)



54. 租赁经营、承包经营的企业如何与职工签订劳动合同? (50)
55. 在校学生勤工助学是否应签订劳动合同? (51)
56. 离退休人员返聘是否签订劳动合同? (51)
57. 个人独资企业招用的职工是否签订劳动合同? (52)
58. 乡镇企业是否实行劳动合同制度? (53)
59. 劳动者能否与一个以上用人单位订立劳动合同? (53)
60. 试用期的工资可否低于最低工资标准? (54)
61. 什么情况下, 用人单位可与劳动者约定服务期? (55)
62. 培训费用包括哪些费用? (56)
63. 与用人单位约定服务期后, 劳动者应当履行什么义务? (56)
64. 什么是竞业限制? (57)
65. 如何理解竞业限制的适用范围和期限? (57)
66. 用人单位不给予劳动者经济补偿, 劳动者是否还须遵守竞业限制约定? (58)
67. 劳动者未按约定满期履行劳动合同。用人单位可否要求劳动者支付违约金? (59)
68. 劳动合同无效或者部分无效的情形有哪些? (59)
69. 如何确认劳动合同无效? (60)
70. 劳动合同部分无效的, 如何处理? (60)
71. 劳动合同被确认无效, 劳动者已付出劳动的应如何处理? (61)
72. 用人单位变更法定代表人等事项后, 劳动合同应否重新签订? (61)

73. 劳动合同期限的最后一天的截止时间如何确定?	(62)
74. 劳动合同需要鉴证吗?	(62)
75. 劳动合同与劳务合同是一回事儿吗?	(63)
76. 用人单位招收的大中专毕业生需要签订劳动合同吗?	(64)
77. 如何理解劳动合同和聘用合同的异同?	(65)
劳动合同的履行和变更	(67)
78. 履行劳动合同应当遵循什么原则?	(67)
79. 用人单位拖欠或者未足额发放劳动报酬的, 劳动者可以 采取什么措施?	(67)
80. 劳动者可以拒绝用人单位指令的情形包括哪些?	(68)
81. 怎样变更劳动合同?	(69)
82. 用人单位分立、合并后是否应当变更劳动合同?	(70)
83. 劳动合同变更的形式是什么?	(71)
84. 应征入伍的职工与用人单位签订的劳动合同如何处理?	(71)
85. 什么情况下劳动合同可以暂时停止履行?	(72)
86. 实施股份制和股份合作制改造的企业如何处理劳动合 同?	(72)
87. 用人单位的法定代表人发生变化, 原来的法定代表人与 职工签订的劳动合同是否需要变更?	(73)
劳动合同的解除和终止	(74)
88. 什么是劳动合同的解除?	(74)



89. 劳动者可以解除劳动合同的情形有哪些? (74)
90. 用人单位可以解除劳动合同的情形有哪些? (75)
91. 劳动合同如何协商解除? (76)
92. 哪些情况下, 用人单位可以随时解除与劳动者的劳动
合同? (77)
93. 哪些情形下, 劳动者可以随时解除劳动合同? (79)
94. 哪些情形下, 劳动者可以立即解除劳动合同? (79)
95. 用人单位“额外支付劳动者一个月工资”就可以解除
劳动合同的情形有哪些? (80)
96. 劳动者被依法拘捕后用人单位就可以解除劳动合同吗?
..... (81)
97. 用人单位解除被依法追究刑事责任的劳动者的劳动合
同包括哪些情况? (82)
98. 用人单位能否解除被劳动教养的劳动者的劳动合同?
..... (83)
99. 用人单位能否解除非因工致残或患难以治疗疾病的职
工的劳动合同? (84)
100. 用人单位能否因劳动者参加工会的活动而解除劳动
合同? (85)
101. 解除劳动合同必须以书面形式通知对方吗? (86)
102. 用人单位如何处理工伤职工的劳动关系? (87)
103. 工伤职工的劳动合同如何解除或终止? (88)
104. 用人单位能否解除在医疗期内的劳动者的劳动合同?
..... (89)
105. 女职工在孕期、产期、哺乳期, 用人单位能否解除劳

劳动合同?	(90)
106. 用人单位可以对违纪劳动者给予处分吗?	(91)
107. 用人单位能否因劳动者批评其安全生产工作,或因紧急情况停止工作而解除劳动合同?	(92)
108. 劳动者无理由解除劳动合同的程序是什么?	(93)
109. 用人单位违约,劳动者能否解除劳动合同?	(94)
110. 女职工在孕期、产期、哺乳期内严重违反劳动纪律的,用人单位可以解除劳动合同吗?	(94)
111. 用人单位能否解除或终止职工协商代表的劳动合同?	(95)
112. 劳动者发现所从事的工作存在有劳动合同中未告知的职业中毒危害时,应该如何处理?	(96)
113. 用人单位能否解除已办理内部退养的职工的劳动合同?	(97)
114. 用人单位能否解除精神病患者的劳动合同?	(97)
115. 职工被公安机关收容教育,用人单位能否因此解除劳动合同?	(98)
116. 用人单位单方面解除劳动合同未通知工会是否无效?	(99)
117. 什么情况下,劳动合同期满用人单位也不得解除与劳动者的劳动合同?	(99)
118. 用人单位违法解除或者终止劳动合同的,如何处理?	(100)
119. 解除或终止劳动合同时应履行什么手续?	(101)
120. 用人单位裁减人员应遵循哪些程序?	(102)



- 121. 用人单位裁减人员时, 哪些人员应优先留用? (103)
- 122. 什么是劳动合同的终止? 有哪些终止情形? (103)
- 123. 劳动合同期满前用人单位有什么义务? (103)
- 124. 职工年近退休, 劳动合同到期终止怎么办? (104)
- 125. 劳动合同到期终止一方请求续订另一方不同意怎么办? (105)
- 126. 逾期能否终止劳动合同? (105)
- 127. 劳动合同解除或者终止以后, 用人单位的义务是什么? (107)
- 128. 劳动合同解除或者终止后, 劳动者有什么义务? ... (108)

违反和解除劳动合同的经济补偿与赔偿 (109)

- 129. 用人单位因哪些情形解除劳动合同, 应给予劳动者经济补偿? (109)
- 130. 什么是赔偿责任及赔偿责任的情形有哪些? (110)
- 131. 协商解除劳动合同, 劳动者能否获得经济补偿金? (111)
- 132. 劳动者在试用期内被解除劳动合同能否获得经济补偿? (112)
- 133. 解除或终止劳动合同的经济补偿金计算标准是什么? (112)
- 134. 解除或终止劳动合同后, 劳动者获得的经济补偿金是否要缴纳个人所得税? (113)
- 135. 劳动者因用人单位解除或终止劳动合同而获得经济补偿金时, 能否再领取失业保险金? (114)

136. 复转军人军龄能否作为计算劳动者经济补偿金的工作年限?	(114)
137. 劳动者因患病或非因工负伤解除劳动合同时能否获得经济补偿?	(115)
138. 劳动合同期内,企业职工患病或非因工负伤的医疗期是如何规定的?	(116)
139. 劳动者在劳动合同期内提出解除劳动合同,用人单位可以要求劳动者支付违约金吗?	(117)
140. 劳动者不能胜任工作被解除劳动合同时能否获得经济补偿?	(118)
141. 因客观原因不能履行劳动合同时劳动者能否获得经济补偿?	(118)
142. 被裁减的职工能够获得经济补偿吗?	(119)
143. 国有企业与职工终止劳动合同后,还须向职工支付生活补助费吗?	(119)
144. 劳动合同到期未办理终止或续签手续给劳动者造成损失应如何赔偿?	(120)
145. 用人单位不执行劳动合同中有关工资报酬的规定怎么办?	(121)
146. 怎样理解用人单位的连带赔偿责任?	(122)
147. 用人单位对因违反劳动合同方面规定所受行政处罚不服怎么办?	(123)
148. 劳动者在什么情况下承担违约赔偿责任?	(124)
149. 劳动者违反劳动合同中约定的保密条款规定应承担什么责任?	(125)



150. 劳动者因私出境定居而解除劳动合同能否获得经济补偿? (126)
151. 劳动者在组织调动、企业分立或合并后解除劳动合同如何计算经济补偿金年限? (127)
152. 用人单位解除劳动合同, 在哪些情形下可以不支付劳动者经济补偿金? (127)
153. 劳动合同终止, 用人单位应否支付经济补偿金? ... (128)
- 非全日制用工** (130)
154. 什么是非全日制用工? (130)
155. 非全日制用工劳动者每日工作时间可否超过四小时? (130)
156. 非全日制用工劳动者每周工作时间是多少小时? ... (131)
157. 非全日制用工可否不订立书面劳动合同? (131)
158. 从事非全日制用工的劳动者可否同时与多个用人单位订立劳动合同? (133)
159. 非全日制用工的社会保险如何处理? (133)
160. 非全日制用工能否约定试用期? (134)
161. 非全日制用工如何终止劳动关系? (135)
162. 终止非全日制用工, 用人单位是否需要支付经济补偿? (136)
163. 非全日制用工劳动报酬的结算周期是多长? (136)
- 劳务派遣** (138)
164. 设立劳务派遣单位的条件有哪些? (138)

165. 用人单位是否可以设立劳务派遣单位? (138)
166. 劳务派遣单位与被派遣劳动者是否建立了劳动关系?
..... (139)
167. 劳务派遣单位能否以非全日制用工形式招用被派遣
劳动者? (140)
168. 劳务派遣单位与被派遣劳动者订立劳动合同时应注
意什么? (140)
169. 劳务派遣单位与被派遣劳动者订立劳动合同有何限
制? (142)
170. 被派遣劳动者的工资由谁支付? (142)
171. 劳务派遣协议包括哪些内容? (143)
172. 劳务派遣单位应当将劳务派遣协议的哪些内容告知
被派遣劳动者? (144)
173. 劳务派遣单位和用工单位能否向被派遣劳动者收取
费用? (144)
174. 劳务派遣单位跨地区派遣劳动者时, 被派遣劳动者
享有的劳动条件和劳动报酬执行哪一地区的标准?
..... (145)
175. 用工单位对被派遣劳动者应当履行哪些法定义务?
..... (146)
176. 用工单位是否可以将被派遣劳动者转派到其他用人
单位? (148)
177. 如何理解被派遣劳动者在用工单位享有的同工同酬
权利? (148)
178. 在什么情形下, 被派遣劳动者可以解除劳动合同?

- (149)
179. 用工单位可以将被派遣劳动者退回劳务派遣单位吗? (150)
180. 劳务派遣在哪些岗位上实施? (150)
181. 劳务派遣单位是否也要按照劳动合同法的规定支付经济补偿? (151)
182. 劳务派遣单位违法解除或者终止劳动合同是否承担法律责任? (152)
- 法律责任** (154)
183. 用人单位制定的规章制度违反法律、法规规定, 应承担哪些法律责任? (154)
184. 用人单位未建立职工名册, 应承担哪些法律责任? (155)
185. 用人单位未将劳动合同文本交付劳动者, 应承担哪些法律责任? (155)
186. 劳动合同未载明必备条款, 用人单位应承担哪些法律责任? (156)
187. 用人单位违法不与劳动者签订无固定期限劳动合同, 应承担什么法律责任? (156)
188. 用人单位能否扣押已离职劳动者的档案? (157)
189. 用人单位未按劳动合同约定或者国家规定支付劳动者有关待遇, 应承担哪些法律责任? (158)
190. 劳动合同被确认无效的, 应承担什么法律责任? ... (160)
191. 用人单位违法解除或者终止劳动合同的, 应向劳动

者支付多少赔偿金?	(160)
192. 用人单位未依法向劳动者出具解除或者终止劳动合 同的书面证明的, 应承担哪些法律责任?	(161)
193. 用人单位因招用其他用人单位劳动者给其他单位造 成损失, 是否要承担赔偿责任?	(162)
194. 劳动者违法解除劳动合同需要承担法律责任吗? ...	(162)
195. 劳动者违反保密协议或者竞业限制协议, 对用人单 位造成经济损失, 应承担哪些法律责任?	(163)
196. 劳务派遣单位违反劳动合同法的规定, 应承担哪些 法律责任?	(164)
197. 用工单位违反有关劳务派遣法律规定, 应承担哪些 法律责任?	(166)
198. 个人承包经营者给被招用的劳动者造成损害的, 如 何承担责任?	(166)
199. 不具备合法经营的用人单位招用劳动者的, 应如何 处理?	(167)
200. 劳动行政部门及其工作人员存在不履行法定职责等 情形, 应承担哪些法律责任?	(168)

总 则

② 1. 为什么要制定《劳动合同法》?

1995年1月1日起实施的《中华人民共和国劳动法》(以下简称《劳动法》)已对劳动合同的订立、履行、变更、解除、终止作出了规定,为什么还要制定《中华人民共和国劳动合同法》(以下简称《劳动合同法》)呢?应当说,主要原因是:劳动法颁布实施十多年来,随着市场主体和利益关系的多元化,劳动法确立的劳动合同制度在实施中出现了一些新问题,亟待解决。有哪些问题呢?2005年,全国人大常委会对劳动法的实施情况开展了执法检查。在全国人大常委会有关检查劳动法实施情况的报告中指出了以下问题:一是书面劳动合同签订率低、期限短、内容不规范。二是劳动合同短期化倾向明显。一些用人单位不愿与劳动者签订长期合同,大部分劳动合同期限在1年以内。三是用人单位滥用劳动合同试用期,试用期过后就不续用,以此盘剥劳动者。四是用人单位滥用劳务派遣的用工形式,规避用人单位法定义务等。此外,近年来,全国人大代表、政协委员纷纷通过议案、建议和提案等方式,呼吁修改劳动法,进一步完善劳动合同制度。

在此背景下,国家启动了劳动合同法的立法工作。除了要解决劳动法实施中存在的问题外,还明确了劳动合同法的立法重点:一