



人大版新法精释丛书

# 《中华人民共和国劳动合同法》 最新完全释义

◎主编 黎建飞

(含新颁《劳动合同法实施条例》)

大量案例配合释义  
权威劳动法专家黎建飞教授最新完全版





人大版新法精释丛书

# 《中华人民共和国劳动合同法》 最新完全释义

◎主编 黎建飞



中国人民大学出版社

· 北京 ·

**图书在版编目 (CIP) 数据**

《中华人民共和国劳动合同法》最新完全释义 / 黎建飞主编.

北京: 中国人民大学出版社, 2008

(人大版新法精释丛书)

ISBN 978-7-300-09832-6

I. 中…

II. 黎…

III. 劳动合同法-法律解释-中国

IV. D922.525

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 158468 号

人大版新法精释丛书

**《中华人民共和国劳动合同法》最新完全释义**

(含新颁《劳动合同法实施条例》)

主 编 黎建飞

---

**出版发行** 中国人民大学出版社

**社 址** 北京中关村大街 31 号

**邮政编码** 100080

**电 话** 010-62511242 (总编室)

010-62511398 (质管部)

010-82501766 (邮购部)

010-62514148 (门市部)

010-62515195 (发行公司)

010-62515275 (盗版举报)

**网 址** <http://www.crup.com.cn>

<http://www.ttrnet.com>(人大教研网)

**经 销** 新华书店

**印 刷** 河北三河市新世纪印务有限公司

**规 格** 160 mm×230 mm 16 开本

**版 次** 2008 年 11 月第 1 版

**印 张** 19.5 插页 2

**印 次** 2008 年 11 月第 1 次印刷

**字 数** 316 000

**定 价** 35.00 元

---

**版权所有 侵权必究 印装差错 负责调换**

# 序言

## 值得期待的《劳动合同法实施条例》

在《中华人民共和国劳动合同法》实施之前，社会各界就期待并呼吁相关实施办法、细则或者意见的出台。

人们的期待不仅仅是因为细则的出台将有助于对《劳动合同法》一些特定的条款的理解，以便准确执行，而且希望细则能够解决《劳动合同法》颁行后出现的问题：一些人对劳动合同法的一些条款如“无固定期限”的规定压根儿不予接受；一些人对一些本无疑义的条款进行了实用性抉择，生生地把立法意图引向立法者本不希望的方向，如该法第10条关于“已建立劳动关系，未同时订立书面劳动合同的，应当自用工之日起一个月内订立书面劳动合同”，该规定本意在于提高劳动合同的签订率，更有效地保护劳动者的合法权益，并且以第14条“用人单位自用工之日起满一年不与劳动者订立书面劳动合同的，视为用人单位与劳动者已订立无固定期限劳动合同”和第82条“用人单位自用工之日起超过一个月不满一年未与劳动者订立书面劳动合同的，应当向劳动者每月支付二倍的工资”，来强调用人单位要承担法律责任，以促进其签订劳动合同。但在实施后的短短几个月内，却屡屡出现劳动者拒签劳动合同的现象，这可能是立法时始料未及的。

当然也有一些条款词不达意，人们在理解与适用时难免发生歧义，如《劳动合同法》第87条“用人单位违反本法规定解除或者终止劳动合同的，应当依照本法第四十七条规定的经济补偿标准的二倍向劳动者支付赔偿金”的规定，竟然引出了此“赔偿金”与彼“经济补偿金”是二者兼得，还是合二为一的纠缠。

国务院新颁布实施的《劳动合同法实施条例》，对于劳动合同法立法与实施中出现的问题采用了具体问题具体分析的处理方式。从起草和颁布实施的条例内容来看，《劳动合同法实施条例》与《劳动合同法》体现了一致性原则。因为从立法层级上讲，《劳动合同法实施条例》属于行政法规，而《劳动合同法》属于法律，《劳动合同法实施条例》应是与《劳动合同法》配套的行政法规，应当与《劳动合同法》规定的相关制度保持一致。也正因为《劳动合同法实施条例》是《劳动合同法》



的配套法规，也承担着对《劳动合同法》中比较原则的规定和一些在实施过程中社会上存在误解的条款进行相应解释和作必要澄清的责任，使原有的法律条款更加具有操作性。在这个意义上，实施条例与法的关系是原则规定与操作规范的关系。

劳动合同的无固定期限形式就是一个需要进行相应解释和必要澄清的制度。无固定期限劳动合同不代表“铁饭碗”。《劳动合同法实施条例》采用集中表述的方式，把用人单位可以解除包括无固定期限劳动合同的14种情况一一罗列出来，引导社会成员正确解读。

《劳动合同法实施条例》在法律的适用范围上也进行了必要的扩展。《劳动合同法》的适用范围在该法第2条就进行了规定：中华人民共和国境内的企业、个体经济组织、民办非企业单位（以下称用人单位）与劳动者建立劳动关系，订立、履行、变更、解除或者终止劳动合同，适用本法。国家机关、事业单位、社会团体和与其建立劳动关系的劳动者，订立、履行、变更、解除或者终止劳动合同，依照本法执行。但是，对于合伙组织等不具备严格意义上主体资格的单位是否可以成为用人单位，《劳动合同法》对此并没有明确规定。对此，《劳动合同法实施条例》第3条规定：“依法成立的会计师事务所、律师事务所等合伙组织和基金会，属于劳动合同法规定的用人单位。”同时，第4条还规定：“劳动合同法规定的用人单位设立的分支机构，依法取得营业执照或者登记证书的，可以作为用人单位与劳动者订立劳动合同；未依法取得营业执照或者登记证书的，受用人单位委托可以与劳动者订立劳动合同。”从而使得用人单位的范围进一步得以扩展，劳动合同的订立主体也得到了进一步的明确。

对于劳动者拒签劳动合同的行为，《劳动合同法实施条例》第5条规定“自用工之日起一个月内，经用人单位书面通知后，劳动者不与用人单位订立书面劳动合同的，用人单位应当书面通知劳动者终止劳动关系，无需向劳动者支付经济补偿，但是应当依法向劳动者支付其实际工作时间的劳动报酬”来加以矫正。

而对于经济补偿金及其相关的问题，条例更是从5个方面作出了具体规定，即明确了经济补偿与赔偿金的关系；明确了经济补偿与一次性工伤医疗补助金和伤残就业补助金的关系，计算经济补偿的工资基数；明确了以完成一定工作任务为期限的劳动合同依法终止要支付经济补偿；明确将劳务派遣纳入了经济补偿制度；尤其是明确了用人单位违反



劳动合同法的规定解除或者终止劳动合同，依照劳动合同法的规定支付了赔偿金的，不再支付经济补偿。这些细化规定无疑有助于经济补偿与赔偿制度的准确把握。

有必要特别指出的是，《劳动合同法实施条例》以专门的条款规定了用人单位建立职工名册的具体内容和相应的法律责任。实际上，《劳动合同法》第7条就规定了用人单位建立职工名册的事项，在明确用人单位自用工之日起即与劳动者建立劳动关系的同时，还要求用人单位应当建立职工名册备查。但是，对于职工名册的内容究竟包括哪些方面？用人单位不建立职工名册时的法律责任等，《劳动合同法》均没有规定。实际上，建立职工名册，一方面有利于劳动行政部门进行检查监督，另一方面也可以作为劳动者在用人单位工作年限的计算，还可以作为劳动者同用人单位建立劳动关系的有效证明。《劳动合同法实施条例》规定职工名册应当包括劳动者姓名、性别、公民身份号码、户籍地址及现住址、联系方式、用工形式、用工起始时间、劳动合同期限等内容。同时还规定，用人单位违反劳动合同法有关建立职工名册规定的，由劳动行政部门责令限期改正；逾期不改正的，由劳动行政部门处2 000元以上2万元以下的罚款。这样规定，有利于保护劳动者的合法权益，同时也可以规范用人单位的用工行为，更有利于解决双方因劳动关系而发生的劳动争议。

《劳动合同法》的实施没有能够有效地制止或者纠正“一些用人单位滥用劳务派遣”用工形式的现象。《劳动合同法实施条例》对此作出了一些具体规定，要求用人单位履行《劳动合同法》第62条规定的支付加班费、绩效奖金，提供与工作岗位相关的福利待遇，连续用工的要实行正常的工资调整机制等义务；劳务派遣单位不得以非全日制用工形式招用被派遣劳动者；劳务派遣单位或者被派遣劳动者依法解除或者终止劳动合同的，劳务派遣单位也应当向该劳动者支付经济补偿。

不过，这些规定有用但也有限，因为它们并没有有效地解决诸如“临时性、辅助性或者替代性的工作岗位”、“将连续用工期限分割订立数个短期劳务派遣协议”等问题。这些规定还不如《劳动合同法实施条例》第28条“用人单位或者其所属单位出资或者合伙设立的劳务派遣单位，向本单位或者所属单位派遣劳动者的，属于劳动合同法第六十七条规定的不得设立的劳务派遣单位”来得实在。



本书由黎建飞主编，相关撰写人员有：赵启峰、许超然、谷田、范灵琳、周贤日、周德洋。

**黎建飞**

2008-10-06

# 目 录

## 第一章 总 则

- 第一条 劳动合同法的立法宗旨 ..... 1  
(《实施条例》第一条 立法目的; 第二条 政府和工会组织等责任)
- 第二条 劳动合同法的适用范围 ..... 7  
(《实施条例》第三条 适用范围的扩展; 第四条 分支机构与委托订立)
- 第三条 劳动合同订立的原则和效力 ..... 13  
案例分析 假文凭导致劳动合同无效 ..... 16
- 第四条 用人单位的规章制度 ..... 18  
案例分析 合资公司因规章制度未公示败诉 ..... 20
- 第五条 劳动关系三方机制 ..... 22
- 第六条 工会在劳动合同中的作用 ..... 23

## 第二章 劳动合同的订立

- 第七条 劳动关系的建立 ..... 24  
(《实施条例》第八条 职工名册的内容; 第三十三条 未建立职工名册的法律责任)
- 第八条 用人单位与劳动者的告知义务 ..... 28  
案例分析 用人单位知情权不得侵犯劳动者的隐私权 ..... 30
- 第九条 禁止提供担保及扣押证件 ..... 31  
案例分析 用人单位要求劳动者交纳押金违法 ..... 31
- 第十条 订立书面劳动合同 ..... 33  
(《实施条例》第五条 一月内拒签劳动合同的法律责任; 第六条 一年内不签劳动合同的法律责任; 第七条 满一年不签劳动合同的法律责任)





案例分析	事实劳动关系仍受法律保护 .....	38
第十一条	劳动合同约定不明时待遇的确定 .....	40
案例分析	劳动合同约定不明，集体合同撑腰 .....	41
第十二条	劳动合同的分类 .....	42
案例分析	李某诉某国有机械厂违法解除劳动合同案 .....	43
第十三条	固定期限劳动合同 .....	44
案例分析	提前解除劳动合同应承担违约责任 .....	45
第十四条	无固定期限劳动合同 .....	47
	(《实施条例》第七条 未签书面合同满一年视为订立无固定期限劳动合同；第九条 连续工作满十年的起始时间；第十条 合并计算工作年限；第十一条 合同内容的确定方式；第十二条 不适用无固定期限的条件)	
案例分析	余某要求某工行依法订立无固定期限劳动合同案 .....	51
第十五条	以完成一定工作任务为期限的劳动合同 .....	52
案例分析	工作任务未完成，用人单位解除劳动合同违约 .....	53
第十六条	劳动合同的生效 .....	54
案例分析	签字盖章，效力相同 .....	54
第十七条	劳动合同的必备条款与补充条款 .....	56
案例分析	王某诉某科技公司应支付劳动报酬案 .....	63
第十八条	劳动合同约定不明时的处理 .....	65
	(《实施条例》第十四条 合同履行地与注册地不一致的处理)	
案例分析	劳动合同约定的待遇不得低于集体合同的标准 .....	66
第十九条	试用期 .....	68
案例分析	两次约定试用期无效 .....	69
第二十条	劳动者在试用期的工资标准 .....	71
	(《实施条例》第十五条 约定工资的80%计算)	
案例分析	试用期内受工伤仍受法律保护 .....	72

第二十一条 试用期内用人单位解除劳动合同的限制 .....	73
案例分析 不能因劳动者在试用期内患病直接解除 劳动合同 .....	74
第二十二条 劳动合同服务期 .....	76
(《实施条例》第十六条 培训费用的计算方式; 第十七条 合同期满后服务期的处理; 第二十六条 服务期不满劳动者解除劳动合同的法律责任)	
案例分析 劳动者违反服务期约定应承担违约责任 .....	78
第二十三条 竞业限制 .....	79
案例分析 约定竞业限制应支付经济补偿 .....	81
第二十四条 竞业限制的范围、地域、期限 .....	83
案例分析 某电脑公司诉王某违反竞业限制案 .....	87
第二十五条 违约金的限制 .....	88
案例分析 违法约定违约金无效 .....	90
第二十六条 劳动合同无效或者部分无效 .....	92
案例分析 主张劳动合同无效应有证据 .....	94
第二十七条 劳动合同部分无效 .....	96
案例分析 “工伤概不负责”的约定无效 .....	96
第二十八条 劳动合同无效时仍应支付劳动报酬 .....	98
案例分析 劳动合同虽无效, 劳动报酬应支付 .....	99
(《实施条例》第五条 劳动者不签合同也应支付劳动报酬)	

### 第三章 劳动合同的履行和变更

第二十九条 劳动合同的履行 .....	101
案例分析 李某诉某股份有限公司不按时支付 劳动报酬案 .....	102
第三十条 劳动报酬的支付 .....	104
案例分析 劳动报酬应按时足额支付 .....	105
第三十一条 加班与加班费 .....	106
案例分析 用人单位强迫加班违法 .....	109



第三十二条	劳动者有权拒绝违章指挥和冒险作业·····	110
第三十三条	用人单位变更不影响劳动合同履行·····	111
案例分析	曹某诉某物业公司解除劳动合同案·····	112
第三十四条	用人单位合并或分立，劳动合同 仍有效·····	114
案例分析	用人单位分立不影响劳动合同履行·····	115
第三十五条	劳动合同的变更·····	116
案例分析	用人单位单方变更劳动合同无效·····	117

#### 第四章 劳动合同的解除和终止

第三十六条	协商解除劳动合同·····	119
第三十七条	劳动者提前解除劳动合同·····	121
第三十八条	劳动者即时解除劳动合同····· (《实施条例》第十八条 劳动者解除劳动合同的十三 种情形)	123
案例分析	劳动者不依法解除劳动合同应承担 违约责任·····	126
第三十九条	过失性解除劳动合同·····	128
案例分析	试用期内不合格，用人单位可解除 劳动合同·····	131
第四十条	非过失性解除劳动合同····· (《实施条例》第二十条 额外支付一个月工资的标准)	133
案例分析	石某诉某印刷厂解除劳动合同案·····	136
第四十一条	经济性裁员····· (《实施条例》第十九条 用人单位解除劳动合同的十 四种情形)	139
案例分析	经济性裁员须经法定程序·····	142
第四十二条	用人单位解除劳动合同的限制·····	144
案例分析	用人单位因劳动者怀孕解除劳动合同违法·····	147
第四十三条	工会在用人单位单方解除劳动合 同时的职责·····	148



第四十四条	劳动合同的终止	149
	(《实施条例》第十三条 禁止约定其他终止条件; 第二十一条 法定退休年龄与劳动合同终止; 第二十三条 工伤职工劳动合同的终止)	
案例分析	合同期满后继续留用应续签劳动合同	153
第四十五条	劳动合同的延期终止	155
案例分析	劳动者因患病医疗期未满, 劳动合同不得终止	157
第四十六条	经济补偿金	159
	(《实施条例》第二十二条 劳动合同因任务完成终止后的经济补偿)	
案例分析	用人单位提出并与劳动者协商解除劳动合同应支付经济补偿金	161
第四十七条	经济补偿的计算标准	163
	(《实施条例》第二十二条 因任务完成终止的经济补偿计算标准; 第二十七条 月工资的范畴与计算标准)	
第四十八条	用人单位违法解除或者终止劳动合同的后果	164
	(《实施条例》第二十五条 赔偿金与经济补偿金的协调)	
案例分析	李某诉某纺织厂违法解除劳动合同案	165
第四十九条	建立健全社会保险关系跨地区转移接续制度	167
第五十条	劳动合同后义务	168
	(《实施条例》第二十四条 解除、终止劳动合同的证明内容)	

## 第五章 特别规定

第一节	集体合同	170
第五十一条	集体合同的订立	170
案例分析	用人单位须遵守集体合同	175



第五十二条	专项集体合同	177
第五十三条	行业性集体合同和区域性集体合同	178
第五十四条	集体合同订立的效力	180
第五十五条	集体合同中劳动报酬和劳动条件的标准	181
第五十六条	工会在集体合同争议中的职责	181
第二节	劳务派遣	182
第五十七条	劳务派遣单位的设立条件	182
第五十八条	劳务派遣单位的义务及劳务派遣劳动 合同的内容	185
第五十九条	劳务派遣协议	187
第六十条	劳务派遣单位的告知义务	188
第六十一条	跨地区劳务派遣	189
第六十二条	用工单位的义务 (《实施条例》第二十九条 维护被派遣劳动者的合法 权益)	190
案例分析	劳动者负工伤,劳务派遣单位与用工单位须 承担连带责任	191
第六十三条	被派遣劳动者享有与用工单位的劳动者同工 同酬的权利	193
第六十四条	劳动者有参加和组织工会的权利	194
第六十五条	劳务派遣中劳动合同的解除 (《实施条例》第三十一条 解除、终止劳动合同的经 济补偿;第三十二条 违法解除、终止合同的法律责 任)	195
案例分析	以“劳务派遣”名义逃避法律责任无效	196
第六十六条	劳务派遣的适用范围 (《实施条例》第三十条 禁止适用非全日制用工形 式)	198
第六十七条	用人单位不得设立劳务派遣单位 (《实施条例》第二十八条 禁止用人单位变相自我派 遣)	198
第三节	非全日制用工	199
第六十八条	非全日制用工的定义	199



案例分析	洋快餐大量使用大学生兼职工事件	200
第六十九条	非全日制用工劳动合同的形式	203
案例分析	范某与多个单位的非全日制口头 劳动合同案	205
第七十条	非全日制用工不得约定试用期	206
案例分析	某单位与多名非全日制劳动者多次约定 试用期案	206
第七十一条	非全日制劳动关系终止和经济补偿	207
案例分析	某家具厂与薛某不构成事实劳动 关系纠纷案	207
第七十二条	非全日制用工小时计酬标准与支付周期	209
案例分析	许某与某百货公司因不定时工作 劳动争议案	210

## 第六章 监督检查

第七十三条	劳动行政部门的监督管理责任	212
案例分析	金浪公司、刘某与某劳动和社会保障局行政 处理案	213
第七十四条	劳动行政部门监督检查内容	215
案例分析	某某酒家与劳动和社会保障局行政 处理决定案	217
第七十五条	劳动行政部门监督检查权的行使	219
案例分析	某涂料厂、霍某产品质量侵权案	220
第七十六条	有关主管部门的监督管理职责	224
案例分析	蓝某诉某劳动和社会保障局行政不作为案	225
第七十七条	劳动者合法权益受到侵害时的救济 (《实施条例》第三十七条 《劳动争议调解仲裁法》 的适用)	227
第七十八条	工会的监督权	229
案例分析	工会副主席杨某维护职工权益被企业 辞退案	230



第七十九条	举报违反《劳动合同法》的行为·····	233
	（《实施条例》第三十六条 《劳动保障监察条例》的适用）	
案例分析	某养殖场工会主席陈某依法组建工会维护职工权益被解除劳动合同案·····	234

## 第七章 法律责任

第八十条	用人单位规章制度违反法律法规的责任·····	237
案例分析	胡某与某实业公司因《员工手册》与劳动合同约定不一致纠纷案·····	238
第八十一条	用人单位提供的劳动合同文本违反法律的责任·····	241
案例分析	江某与某外资公司因合同欠缺必备条款纠纷案·····	242
第八十二条	用人单位未按规定与劳动者订立书面劳动合同或不与劳动者订立无固定期限劳动合同的法律责任·····	243
案例分析	某合资企业不按规定与劳动者签订书面劳动合同案·····	244
第八十三条	用人单位违法与劳动者约定试用期的法律责任·····	245
案例分析	某演出公司与李某签订实习合同纠纷案·····	246
第八十四条	用人单位违法扣押劳动者身份证件和收取财物的法律责任·····	247
案例分析	某快递公司“暂时保存”务工人员的身份证案·····	248
第八十五条	用人单位不按规定支付劳动报酬、加班费或者经济补偿的法律责任·····	249
案例分析	王某等5名农民工与中铁公司溪洛渡项目部事实劳动关系纠纷和行政诉讼案·····	250
第八十六条	用人单位订立的劳动合同被确认无效的法律责任·····	253

案例分析 某私营锡矿场与李某的“生死”劳动合同无效案	254
<b>第八十七条 用人单位违法解除或终止劳动合同的法律责任</b>	
责任	255
(《实施条例》第二十五条 赔偿金与经济补偿金的协调)	
案例分析 某市邮政局因劳动者何某提出签订无固定期限劳动合同而终止劳动合同纠纷案	256
<b>第八十八条 用人单位侵害劳动者人身权益的法律责任</b>	259
案例分析 56名女工状告韩资企业宝洋产业制品厂搜身侵权案	260
<b>第八十九条 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法律责任</b>	261
案例分析 某运输公司因不给何某发放终止劳动关系证明书等引发纠纷案	262
<b>第九十条 劳动者违法解除劳动合同、违反保密或竞业限制约定时应承担法律责任</b>	264
案例分析 金叠公司与廖某竞业限制案	265
<b>第九十一条 用人单位招用与其他用人单位尚未解除或者终止劳动合同的劳动者的法律责任</b>	267
(《实施条例》第三十四条 未支付两倍工资或赔偿金的行政责任)	
案例分析 某精工科技公司招用尚未与某机械研究所解除、终止劳动合同的刘某案	269
<b>第九十二条 劳务派遣单位违反本法规定应承担的法律责任</b>	270
(《实施条例》第三十五条 用人单位和罚款与赔偿责任)	
案例分析 余某与某洋快餐公司劳务派遣纠纷案	271
<b>第九十三条 非法用工单位违法用工的法律责任</b>	273





案例分析	蒋某在被吊销营业执照的木制品厂工作发生人身伤害案	274
第九十四条	发包人和承包人对劳动者造成损害的法律 责任	276
案例分析	某酒家与陈某等劳动争议纠纷案	277
第九十五条	劳动行政部门和其他有关主管部门及其工作人员 不履行法定职责或者违法行使职权的法律 责任	279
案例分析	汤某诉某县劳动局不履行保护人身权、财产权法定 职责案	280

## 第八章 附 则

第九十六条	事业单位实行劳动合同的规定	282
第九十七条	过渡规定	283
案例分析	江通建筑公司以虚假的非全日制用工形式招用张某 等数十名劳动者不签订劳动合同纠纷案	285
第九十八条	施行日期 (《实施条例》第三十八条 施行日期)	286

附 录	中华人民共和国劳动合同法实施条例	289
-----	------------------	-----