

法律单行本实用问题版丛书

9

中华人民共和国劳动法 中华人民共和国劳动合同法

实用问题版

冯雨春 / 编著



重点条文注解 · 实用问题解答 · 法规、工具收录

劳动者没签字或确认的劳动合同是否有效？

用人单位不按约定支付经济补偿金，劳动者是否还需履行竞业限制条款？

劳务派遣单位克扣用工单位支付给劳动者的报酬怎么处理？

劳动者的劳动收入都是工资吗？

用人单位不缴社会保险，劳动者怎么办？



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

含《劳动争议调解仲裁法》
及《劳动争议司法解释》

书

9

法律出版社

中华人民共和国劳动法 中华人民共和国劳动合同法

实用问题版

冯雨春 / 编著



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

图书在版编目(CIP)数据

中华人民共和国劳动法、中华人民共和国劳动合同法：
实用问题版；升级增订2版 / 冯雨春编著. -- 3版. --
北京：法律出版社，2018
(法律单行本实用问题版丛书)
ISBN 978 - 7 - 5197 - 2264 - 7

I. ①中… II. ①冯… III. ①劳动法—法律解释—中
国②劳动合同法—法律解释—中国 IV. ①D922.505

中国版本图书馆CIP数据核字(2018)第102459号

中华人民共和国劳动法、中华人民共和国劳动
合同法：实用问题版(升级增订2版)
ZHONGHUA RENMIN GONGHEGUO LAODONGFA,
ZHONGHUA RENMIN GONGHEGUO LAODONG HETONGFA;
SHIYONG WENTI BAN (SHENGJI ZENGDIING ER BAN)

冯雨春 / 编著

策划编辑 朱海波
责任编辑 朱海波
装帧设计 汪奇峰

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 固安华明印业有限公司
责任校对 马丽
责任印制 吕亚莉

编辑统筹 法律应用·大众出版第二分社
开本 A5
印张 10
字数 240千
版本 2018年6月第3版
印次 2018年6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)

网址/www.lawpress.com.cn

投稿邮箱/info@lawpress.com.cn

举报维权邮箱/jbwq@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792

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、子公司销售电话：

统一销售客服/400-660-6393

第一法律书店/010-63939781/9782 西安分公司/029-85330678 重庆分公司/023-67453036

上海分公司/021-62071639/1636 深圳分公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5197-2264-7

定价:25.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

修订出版说明

本套丛书上市以来,深受读者喜爱,取得了良好的社会效益。

因相关法律法规的变化,为更好地满足读者的需求,我们结合一些新的法律规定以及市场反馈的信息、意见,对本套丛书进行了修订。

此次修订主要体现在以下几个方面:

1. 权威最新。此次修订根据《中华人民共和国宪法》《中华人民共和国民法总则》《中华人民共和国刑法修正案(九)》《中华人民共和国刑法修正案(十)》《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(二)的补充规定》《人力资源社会保障部关于执行〈工伤保险条例〉若干问题的意见(二)》《道路交通事故处理程序规定》等一批新出台或修订的法律法规、司法解释、规章制度对原稿进行修改完善,保证引用法律的准确性、权威性。

2. 编排合理。对丛书的体例进一步优化。调整部分专题内容设置,体现全面性、实用性。继续保持“主体法律、实用问题、关联法规、实用工具”四个部分,体例更清晰,也更符合读者的阅读和使用习惯。

3. 重点注释。对主体法律部分的“条文注解”进行了补充和完善,以帮助读者更好地理解重点法条。条文注解的内容均源于相关的法律法规、司法解释以及全国人大等相关权威部门对法律的释义。

4. 便捷实用。实用问题部分更加强调实用性。此次修改既根据新修订的法律法规对实用问题进行修正,又增加了老百姓生活中常见的问题,内容更丰富、问题更实用、解答更准确。特别补充完善了实用工具部分,收录了常用的文书范本、流程图表,便于读者使用。

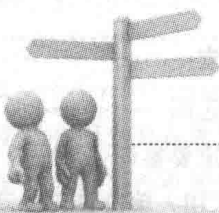


带着问题学习法律,以法律解决实际问题!希望本套丛书能够为广大读者带来切实的法律帮助。但由于编者水平、精力有限,不完善之处在所难免,希望读者多提宝贵意见,以帮助我们修订、再版时加以完善。

宝贵意见请发至邮箱:dazhong@lawpress.com.cn。

编者

2018年6月



目 录

中华人民共和国劳动法(2009年8月27日修正) 1
中华人民共和国劳动合同法(2012年12月28日修正) 27

实用问题

第一章 劳动者与用人单位 61

- 1. 什么是劳动者? 61
- 2. 企业中的党委书记、工会主席、厂长、经理是不是劳动者? 61
- 3. 是否所有的劳动者都受《劳动法》的保护? 61
- 4. 在校学生勤工俭学是否受《劳动法》的保护? 62
- 5. 什么情况下用人单位可以招用未满16周岁的未成年人? 62
- 6. 用人单位包括哪些? 63
- 7. 包工头能否作为用人单位招聘劳动者? 64
- 8. 企业的职能部门或分支机构是不是用人单位? 64



9. 用人单位聘用离退休人员应注意什么问题？ 64
10. 用人单位可以以劳动者系乙肝病毒携带者为由拒绝录用吗？ 65
11. 用人单位可以以该工作需要值夜班为由拒绝女性劳动者吗？ 65

第二章 劳动合同的订立 66

一、劳动合同适用范围 66

12. 找好工作,是否一定要签订劳动合同? 66
13. 劳动者可以和两家公司签订劳动合同吗? 66
14. 用人单位规章制度也可以作为解决劳动争议的依据吗? 67
15. 用人单位订立哪些规章制度必须要与职工协商? 68

二、劳动合同订立与劳动关系 68

16. 劳动者到新单位后,什么时候开始签劳动合同? 68
17. 职工名册有什么作用? 69
18. 大学应届毕业生提前签订劳动合同,劳动关系从何时起算? 69
19. 不签订书面劳动合同有哪些法律后果? 69
20. 没有营业执照的经营实体能否与劳动者签订劳动合同? 70
21. 外国公司驻华代表机构能否与劳动者签订劳动合同? 70
22. 用人单位是否应与返聘人员签订劳动合同? 71
23. 签订劳动合同之前,用人单位要告知劳动者什么? 72
24. 劳动者必须告知用人单位自己的家庭情况吗? 72
25. 用人单位招用劳动者,可以要求其提供担保吗? 72
26. 劳动合同可以口头约定吗? 73
27. 不签订书面劳动合同有哪些法律后果? 73

三、劳动合同内容 74

28. 劳动合同里需要写些什么? 74
29. 劳动合同中一些重要条款约定不明确的时候怎么办? 76
30. 用人单位没有经营资格,但是劳动者已经实际工作了6个月,
怎么办? 76
31. 什么是劳动合同的期限? 77

32. 固定期限劳动合同的期限怎么确定? 78
33. 无固定期限劳动合同就是“铁饭碗”吗? 78
34. 什么情况下劳动者可以要求签订无固定期限劳动合同? 79
35. 什么时候可以签订以完成一定工作任务为期限的劳动合同?
..... 79
- 四、劳动合同生效与无效 80
36. 劳动者没签字或确认的劳动合同是否有效? 80
37. 未加盖用人单位公章的劳动合同是否有效? 81
38. 使用虚假姓名与用人单位签订的劳动合同是否有效? 81
39. 未毕业的大学生与用人单位签订的劳动合同是否有效? 82
40. 用人单位与童工签订的劳动合同是否有效? 83
41. 用人单位与劳动者签订的合同中关于“工伤责任自负”的
条款是否有效? 83
42. 用人单位与劳动者约定“养老保险费由职工自理”的协议
是否有效? 83
43. 劳动合同必须用人单位和劳动者各执一份吗? 84
44. 找工作时交了假学历证书会有什么法律后果? 85
45. 劳动合同无效了,劳动者之前的劳动能否获得报酬? 85
46. 合同期内“不得结婚、不得生育”的约定有效吗? 85
47. 劳动合同被确认无效后有什么后果? 86
48. 劳动合同是否无效应当由哪个部门认定? 86

第三章 试用期、服务期与竞业禁止 87

一、试用期 87

49. 任何劳动合同都需要试用期吗? 87
50. 试用期包含在劳动合同期限里吗? 88
51. 用人单位能否只约定试用期,但不约定劳动合同期限呢? 88
52. 试用期内可以只给劳动者生活费吗? 88
53. 试用期的长短谁说了算? 89



54. 在试用期内,用人单位能随意解除劳动合同吗?	89
55. 试用期内用人单位可以通过什么程序解除劳动合同?	90
56. 用人单位认为劳动者在试用期内表现不好,可以再次约定 试用期吗?	91
57. 工作过程中更换了工作岗位,还需要经过试用期吗?	91
58. 单位与劳动者约定的试用期违反法律规定,将会受到 哪些处罚?	92
二、服务期与违约金	92
59. 什么是劳动者的服务期?	92
60. 单位对职工进行职业培训可以约定服务期吗?	93
61. 违反服务期约定就一定要交违约金吗?	93
62. 服务期限的长短可以任意约定吗?	94
三、竞业限制	95
63. 竞业限制条款里可以要求劳动者保守用人单位薪酬秘密吗?	95
64. 竞业限制条款或协议中的范围、地域和期限怎么确定?	95
65. 签订竞业限制条款,用人单位需要补偿劳动者吗?	96
66. 用人单位不按约定支付经济补偿金,劳动者是否还需履行 竞业限制条款?	96
67. 保密协议中约定了竞业限制但未约定经济补偿,劳动者履行了 竞业限制义务该如何受到补偿?	97
68. 劳动者违反竞业限制约定,向用人单位支付违约金后就可以 不再继续履行竞业限制的义务吗?	97
69. 用人单位可以与劳动者签订“保密协议”吗?	97
第四章 劳动合同的履行与解除	98
一、劳动合同的履行与变更	98
70. 用人单位可以不经劳动者同意随意调换岗位吗?	98
71. 劳动合同履行时工作地点发生变更怎么办?	98



72. 用人单位未按时支付报酬,劳动者有什么捷径可以讨要工资吗?	99
73. 申请支付令后法院会怎么处理?	99
74. 用人单位的老板变了,是否会影响劳动合同?	99
75. 用人单位被其他公司收购了,是否会影响劳动合同?	100
76. 劳动者服兵役了,劳动合同怎么处理?	101
77. 用人单位的管理人员在工作过程中违章指挥,劳动者有权 拒绝吗?	101
二、劳动合同的解除	102
78. 什么情况下劳动者可以提出解除劳动合同?	102
79. 劳动者辞职时可以口头告知用人单位吗?	103
80. 试用期内,劳动者可以随时走人吗?	103
81. 什么情况下用人单位可以先行提出解除劳动合同?	103
82. 协商一致解除劳动合同的时候,劳动者先提出与用人单位先 提出有什么区别?	104
83. 单位规定“末位淘汰”合法吗?	105
84. 劳动者被法院宣告失踪了,用人单位可以解除劳动合同吗?	106
85. 女职工怀孕时严重违纪,用人单位能否与她解除劳动合同?	107
86. 劳动者触犯刑法但被免于起诉,用人单位能否解除劳动合同?	108
87. 出现什么情形,用人单位可以进行规模裁减人员?	108
88. 用人单位裁减人员必须经过什么程序?	109
89. 用人单位裁减人员应当优先留用哪些劳动者?	109
90. 劳动者在用人单位处连续工作达 15 年,用人单位不得与之 解除劳动合同吗?	110
91. 劳动合同到期,而劳动者还在医疗期怎么办?	110
92. 医疗期怎么计算?	110
93. 医疗期期满被辞退,单位除给经济补偿外,还给医疗补助费吗?	111



94. 工伤劳动者的劳动合同到期后如何处理？	111
三、劳动合同解除的其他注意事项	112
95. 劳动合同解除了，劳动合同的文本是否就可以销毁了呢？	112
96. 解除或终止劳动合同手续中，用人单位与劳动者互相还有什么义务？	112
97. 解除劳动合同后，用人单位扣着档案不放怎么办？	113
98. 用人单位未依法出具解除劳动合同证明需要承担法律责任吗？	113
99. 用人单位因招用劳动者给原用人单位造成损失的怎么办？	113
四、经济补偿金与赔偿金	114
100. 用人单位无故解除劳动合同，需对劳动者做哪些赔偿？	114
101. 什么情形下可以要求经济补偿金？	115
102. 经济补偿金的计算以什么为标准？	115
103. 经济补偿金和在用人单位工作几年有关吗？	116
104. 经济补偿金的数额有限制吗？	116
105. 劳动关系跨越劳动法和劳动合同法，经济补偿金应该如何计算？	116
106. 用人单位不按时支付经济补偿金还可以要求额外经济补偿吗？	117
107. 劳动者获得经济补偿金是否要缴纳个人所得税？	117
第五章 劳动合同的特殊事项	118
一、集体合同	118
108. 有集体合同就不需要再和用人单位签订劳动合同了吗？	118
109. 集体合同都是由工会和用人单位签订的吗？	119
110. 集体合同的内容可以只针对工资调整这一个问题吗？	119
111. 一个行业可以签订统一的集体合同吗？	120
112. 集体合同一经双方当事人签字就可以生效吗？	120
113. 集体合同可以约定工资标准低于当地最低工资标准吗？	120

114. 用人单位违反集体合同侵犯职工劳动权益的, 如何处理?	121
115. 履行集体劳动合同出现争议, 应该怎样处理?	121
二、劳务派遣用工	121
116. 劳务派遣公司是中介机构吗?	121
117. 哪些岗位属于临时性、辅助性或者替代性的工作岗位?	122
118. 劳务派遣协议应当包含哪些内容?	122
119. 劳务派遣单位与同一被派遣劳动者可以约定几次试用期?	123
120. 劳务派遣单位应当对被派遣劳动者履行哪些义务?	123
121. 用人单位将劳动者退回派遣单位的条件是什么?	123
122. 劳务派遣公司与劳动者签订合同有特殊规定吗?	124
123. 劳务派遣公司需要向劳动者发放报酬吗?	125
124. 劳务派遣公司可以向劳动者收取费用吗?	125
125. 劳务派遣单位克扣用工单位支付给劳动者的报酬怎样 处理?	125
126. 被派遣的劳动者权益受到侵害, 应该向谁主张权利要求呢?	126
127. 用人单位为了用工方便, 可以自设劳务派遣公司吗?	126
128. 劳务派遣时劳动者的社会保险怎么办?	126
129. 劳务派遣单位从被派遣劳动者的工资中扣除中介费的做法 是否违法?	127
130. 劳务派遣单位可以与劳动者签订非全日制用工合同吗?	127
三、非全日制用工和事业单位聘用工	128
131. 小时工终止劳动合同时可以要求经济补偿吗?	128
132. 小时工的工资可以按月结算支付吗?	129
133. 非全日制用工可以订立口头协议吗?	129
134. 非全日制劳动合同终止时用人单位需要支付经济补偿吗?	130
135. 事业单位聘用制劳动者能否适用《劳动合同法》?	130



第六章 工资	130
一、工资内容	130
136. 劳动者的劳动收入都是工资吗?	130
137. 用人单位包吃包住,支付的劳动报酬可以低于最低工资 标准吗?	132
138. 用人单位支付的工资低于当地最低工资标准应承担什么法律 责任?	132
139. 用人单位与劳动者关于劳动报酬的约定不明确时怎么办?	133
140. 同工同酬是说同一用人单位同一岗位的劳动者工资一样吗?	133
二、工资支付	133
141. 劳动者的工资应该以何种方式支付?	133
142. 工资可以请人代领吗?	134
143. 用人单位应该在什么时候支付工资?	134
144. 用人单位停工,还需要给劳动者发工资吗?	134
145. 什么是克扣劳动者工资的行为?	135
146. 什么情形下用人单位可以代扣劳动者工资?	135
147. 什么情形下用人单位可以减发劳动者工资?	135
148. 职工出庭作证,用人单位可以减发当天工资吗?	136
三、工资支付令	136
149. 催讨工资时,如何向法院申请支付令?	136
150. 用人单位收到支付令既不提出异议又不履行,怎么办?	137
第七章 工时、休假	138
一、工作时间	138
151. 劳动者的法定工作时间是多少?	138
152. 什么情况下,用人单位可以延长工作时间?	138
153. 用人单位在什么情形下应当缩短劳动者的工作时间?	139

154. 用人单位安排加班只需直接通知劳动者就可以了吗?	139
二、加班与加班费	140
155. 用人单位不能安排哪些劳动者加班?	140
156. 用人单位占用周末开会或培训算加班吗?	140
157. 计件工作制下,用人单位可以制定过高的定额要求劳动者 完成吗?	141
158. 劳动者自愿加班可以要求加班工资吗?	141
159. 加班费应该按照什么标准支付?	142
160. 用人单位可以用补休代替加班费吗?	142
三、休假	142
161. 劳动者可以请多久的婚假?	142
162. 劳动者再婚时还可以享受婚假吗?	143
163. 什么情况下劳动者可以请探亲假?	143
164. 劳动者的带薪年假可以休多久?	143
165. 哪些情形下,劳动者不得再享受当年的年休假了?	144
166. 同一单位的劳动者休年休假应该怎么安排?	144
167. 劳动者未休年休假能获得补偿吗?	144
168. 用人单位不允许劳动者休年休假需承担什么责任?	145
第八章 劳动安全保护	145
一、用人单位的劳动安全保护义务	145
169. 用人单位购买的劳动保护用品不合格造成职工伤亡的,怎么办?	145
170. 用人单位提供的生产厂房安全不达标,怎么办?	146
171. 建筑工地上,用人单位可以要求劳动者自备安全帽吗?	146
172. 用人单位的管理人员在工作过程中违章指挥,劳动者有权 拒绝吗?	147
二、未成年人和女性劳动者的特殊保护	147
173. 雇佣童工的有什么法律后果?	147



174. 用人单位应当如何对未成年工进行定期健康检查？	148
175. 用人单位不能安排经期妇女从事哪些工作？	148
176. 怀孕期间的妇女享有哪些特殊劳动保护？	149
177. 女性劳动者流产也可以休产假吗？	150
第九章 社会保险	150
一、社会保险缴纳	150
178. 社会保险可以折算成现金直接支付给劳动者吗？	150
179. 用人单位不缴社会保险，劳动者怎么办？	151
180. 用人单位破产了，劳动者的社会保险怎么办？	152
二、养老保险	152
181. 基本养老保险待遇有哪些具体内容？	152
182. 符合什么条件可以领取基本养老金？	153
183. 什么是企业年金？	154
184. 企业年金的缴纳和归属有怎样的规定？	154
三、医疗保险	155
185. 看病就医的费用，如何通过医疗保险报销？	155
186. 劳动者在试用期内患病可否享受医疗保险？医疗期多长？	155
四、失业保险	156
187. 劳动者失业了，就可以领取失业保险金吗？	156
188. 什么情况下失业的劳动者将不再允许享受失业保险待遇？	157
189. 骗取失业保险待遇需要承担什么责任？	157
五、工伤保险	158
190. 发生工伤怎么办？	158
191. 什么情况下可以认定为工伤？	159
192. 如何进行工伤认定？	161
193. 如何进行劳动能力鉴定？	161
194. 工伤保险费用由谁缴纳？	161

195. 用人单位未投保工伤保险后发生工伤事故,怎么办? 162
196. 什么情形下劳动者停止工伤保险待遇的享受? 162
- 六、生育保险 163
197. 哪些费用生育保险基金不予负担? 163
198. 用人单位不按期缴纳生育保险费用时需要承担什么法律责任?
..... 163

第十章 劳动争议的解决 164

一、劳动仲裁 164

199. 哪些劳动争议可以向劳动争议仲裁委员会申请仲裁? 164
200. 劳动者要求用人单位购买住房公积金的请求是否属劳动
争议案件? 165
201. 劳动争议的解决可以遵循什么样的基本程序? 165
202. 用人单位和劳动者如何申请劳动争议仲裁? 166
203. 劳动争议仲裁委员会和法院一样是按照行政区划设置的吗? 167
204. 劳动者可以在哪里的劳动争议仲裁委员会申请劳动争议仲裁? 167
205. 工会可以作为劳动争议仲裁的当事人吗? 168
206. 申请劳动仲裁应当在多长时间里提出? 169
207. 劳动仲裁的一年时效是完整的一年吗? 169
208. 劳动报酬争议的仲裁时效有特殊规定吗? 170
209. 劳动仲裁申请书应该写些什么内容? 170
210. 哪些劳动争议仲裁裁决书发出后即可发生法律效力? 172
211. 什么情况下用人单位可以撤销劳动仲裁终局裁决? 173

二、劳动诉讼 174

212. 仲裁裁决书已经生效,用人单位仍然不付劳动报酬,怎么办?
..... 174
213. 劳动者因为劳务派遣发生争议起诉时,怎么确定当事人? 174
214. 工资纠纷调解后,用人单位不履行调解协议,劳动者可以
直接向法院起诉吗? 175



三、劳动监察	175
215. 劳动监察也可以解决劳动争议吗?	175
216. 劳动者可以采取哪些方式举报劳动违法行为?	176
217. 劳动监察与其他解决劳动纠纷的途径相比有什么优势?	176

关联法规

1. 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 (1995年8月4日)	181
2. 劳动部关于《中华人民共和国劳动法》若干条文的说明(1994年9 月5日)	195
3. 中华人民共和国劳动合同法实施条例(2008年9月18日)	214
4. 劳动和社会保障部关于确立劳动关系有关事项的通知(2005年5 月25日)	220
5. 劳动和社会保障部关于职工全年月平均工作时间和工资折算问题 的通知(2008年1月3日)	221
6. 关于工资总额组成的规定(1990年1月1日)	222
7. 关于企业加强职工福利费财务管理的通知(2009年11月12日)	225
8. 企业职工带薪年休假实施办法(2008年9月18日)	228
9. 职工带薪年休假条例(2007年12月14日)	230
10. 企业年金办法(2017年12月18日)	232
11. 中华人民共和国劳动争议调解仲裁法(2007年12月29日)	237
12. 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 (一)(2001年4月16日)	245
13. 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)(2006年8月14日)	249
14. 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 (三)(2010年9月13日)	252