

一线积累 / 问题精选 / 权威解答 / 一招释疑

律师来了¹⁰

Lawyer is Comming

labour disputes

不说

深奥的
法学理论

互动

一个可咨询
的机会

权威

一个可以
信任的律师

只讲

最有效的
解决方案

王春雷◎编著

劳动纠纷 律师答疑



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

律师来了。⑩

Lawyer is Comming
labour disputes



王春雷◎编著

劳动纠纷 律师答疑



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

律师来了. 劳动纠纷律师答疑 / 王春雷编著. -- 北京 : 法律出版社, 2018
ISBN 978 - 7 - 5197 - 2674 - 4

I. ①律… II. ①王… III. ①劳动争议—处理—中国—问题解答 IV. ①D92 - 44

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2018)第 206200 号

律师来了——劳动纠纷律师答疑
LÜSHI LAILE—LAODONG JIUFEN
LÜSHI DAYI

王春雷 编著

策划编辑 朱海波
责任编辑 朱海波

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 永清县金鑫印刷有限公司
责任校对 王沁陶
责任印制 吕亚莉

编辑统筹 法律应用·大众读物出版第二分社
开本 A5
印张 11.25
字数 292 千
版本 2018 年 9 月第 1 版
印次 2018 年 9 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 - 2674 - 4

定价:38.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

劳动关系是最基本的社会关系之一，劳动关系的稳定和顺利发展不仅关系到个人的劳动权利能否得到有效保护，也关系到一个企业能否正常运转，更甚者有可能会影响整个社会的安定和发展。然而，随着社会的飞速发展，生产、生活方式的急剧变化，影响劳动关系的因素也越来越多，劳动纠纷问题也层出不穷，节节攀升的劳动纠纷案件量就是最好的证明之一。

我们当然希望劳动者与用人单位能够和谐相处，共同实现价值目标。但现实中不签订劳动合同、不缴纳社会保险、工伤待遇得不到保障、加班费无法主张等劳动纠纷问题却屡见不鲜。面对这纷繁复杂的劳动争议问题，除去道德的制约之外，更离不开法律的约束。如果大家对劳动相关的法律法规有一定的了解，那遇到一些法律问题，解决起来一定不是难事。因此，我们特意编写了本书，希望能给大家带来帮助。本书具有以下特色：

第一，实用性。本书所涉及的劳动法问题，大多是律师在办案中所遇到的法律问题，在这里，我们由专业的律师来进行答疑，再附之相关的法律条文，帮助人们去认识和了解法律，以便运用法律武器解决自己遇到的各种难题，维护自身的合法权益。面对生活中发生的实

际问题，大家可以有选择地对照运用，一定会有开卷有益、醍醐灌顶的感觉，因而，非常具有实用性。

第二，便捷性。本书以劳动争议中最常见的小问题做目录，采取一问一答的形式，对我们日常生活中的各类劳动纠纷“疑难杂症”对症下药。同时，本书还对各类问题按照科学的方式加以分类整理，使大家检索某一法律问题时能在最短的时间内完成，非常便于大家查找和阅读。

第三，通俗性。在我们编辑本书的过程中，始终奉行着这样一个初衷——用最通俗易懂的语言把每一个法律知识点都交代得清清楚楚、明明白白，让每一位读者都能从中受益。对于每一个知识点，我们都站在读者的立场上，从具体实在的生活案例出发，律师答疑时也尽可能地深入浅出，相信读者一定能看得懂。

希望大家读过此书后，对这方面的法律知识至少能有一个初步的了解，能够妥善地处理自己面对的劳动争议问题，使自己的合法权利得到切实的维护。

王春雷

2018年8月

1. 学生在校期间勤工俭学是否受劳动法的保护? / 004
2. 挂靠关系中的用人单位如何确定? / 006
3. 劳务派遣关系中劳动者与用工单位之间是否存在劳动关系? / 008
4. 劳动关系与劳务关系一样吗? / 009
5. 雇佣关系与承揽关系有什么区别? / 012
6. 劳动者提供哪些证据可以证明其与用人单位之间存在劳动关系? / 015

7. 用人单位能否拒绝录用携带传染病病原的劳动者? / 020
8. 用人单位可以以工作岗位需要值夜班为由拒绝录用女职工吗? / 022
9. 用人单位招聘隐瞒真实信息或披露虚假信息要承担什么责任? / 023

一、劳动合同的内容与期限 / 028

10. 劳动合同对劳动报酬约定不明确的时候怎么办? / 028
11. 用人单位能否单方延长劳动合同期限? / 029
12. 无固定期限劳动合同就是“铁饭碗”吗? / 031

二、劳动合同的效力 / 034

13. 劳动合同可以口头约定吗? / 034
14. 没有劳动者签字确认的劳动合同是否有效? / 035
15. 未加盖用人单位公章的劳动合同是否有效? / 037
16. 假冒学历签订的劳动合同是否有效? / 039
17. 使用虚假姓名与用人单位签订的劳动合同是否有效? / 040
18. 未毕业的大学生与用人单位签订的劳动合同是否有效? / 041
19. 用人单位与劳动者约定“社会保险费由职工自理”的协议是否有效? / 043

三、劳动合同的签订和变更 / 045

20. 不签订书面劳动合同有哪些法律后果? / 045
21. 没有营业执照的经营实体能否与劳动者签订劳动合同? / 047
22. 外国公司驻华代表机构能否与劳动者签订劳动合同? / 049
23. 用人单位是否应与返聘人员签订劳动合同? / 051
24. 单位可以拒绝与连续工作满 10 年的劳动者签订无固定期限劳动合同吗? / 053
25. 劳动者能否同时与不同的用人单位签订非全日制用工合同? / 055
26. 履行劳动合同时工作地点发生变更怎么办? / 057
27. 用人单位的老板变了, 是否会影响劳动合同的履行? / 059

28. 劳动者可以和两家或两家以上用人单位签订劳动合同吗? / 060

29. 变更劳动合同必须要采用书面形式吗? / 062

四、劳动合同的解除和终止 / 064

30. 劳动者辞职必须经用人单位同意吗? / 064

31. 双方都有解除劳动合同的意向时, 劳动者先提出与用人单位先提出有什么区别? / 066

32. 出现什么情形, 用人单位可以进行经济性裁员? / 068

33. 劳动者在用人单位连续工作达 15 年, 用人单位不得与之解除劳动合同吗? / 069

34. 劳动合同到期而劳动者还处在医疗期内的, 用人单位能解除劳动合同吗? / 071

35. 劳动者在医疗期内违反单位规章制度, 用人单位可否解除劳动合同? / 072

36. 解除劳动合同后, 用人单位扣着档案不放怎么办? / 075

37. 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? / 076

38. 用人单位招用尚未解除劳动合同的劳动者, 给原用人单位造成损失的怎么办? / 077

39. 用人单位不缴纳社会保险费, 劳动者能否解除无固定期限劳动合同? / 078

40. 末位淘汰能成为解除劳动合同的理由吗? / 079

41. 单位能否开除被错误刑事追诉的劳动者? / 082

42. 迟到两次是否构成用人单位解除劳动合同的理由? / 084

一、试用期 / 090

- 43. 任何劳动合同都需要试用期吗? / 090
- 44. 试用期包含在劳动合同期限里吗? / 091
- 45. 求职者在试用期内, 享有哪些权益? / 092
- 46. 试用期内可以只给劳动者生活费吗? / 095
- 47. 用人单位能否随便延长试用期? / 096
- 48. 在试用期内, 用人单位能随意解除劳动合同吗? / 98
- 49. 试用期内用人单位解除劳动合同需要经过哪些程序? / 100
- 50. 工作过程中更换了工作岗位, 还需要再次约定试用期吗? / 102
- 51. 劳动者在试用期内患病, 用人单位能否解除合同? / 103

二、竞业限制 / 107

- 52. 用人单位可以要求所有劳动者签订竞业限制条款或协议吗? / 107
- 53. 用人单位未按约定支付经济补偿, 劳动者是否还需履行竞业限制条款? / 109
- 54. 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? / 110
- 55. 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? / 111
- 56. 用人单位可以与劳动者签订“保密协议”吗? / 112

一、工资 / 116

57. 劳动者的劳动收入都是工资吗? / 116
58. 用人单位包吃包住而支付的劳动报酬可以低于最低工资标准吗? / 118
59. 用人单位与劳动者关于劳动报酬的约定不明确时怎么办? / 120
60. 用人单位停工, 还需要给劳动者发工资吗? / 121
61. 用人单位未及时支付工资的行为都构成无故拖欠工资吗? / 123
62. 什么情形下用人单位可以代扣劳动者工资? / 125
63. 催讨工资时, 如何向法院申请支付令? / 126
64. 用人单位收到支付令既不提出异议又不履行怎么办? / 128
65. 劳动者本人原因给用人单位造成经济损失的, 用人单位可以克扣工资用于赔偿吗? / 130
66. 以经营状况不好为由降低劳动者工资是否违法? / 131
67. 奖金能否折抵加班费? / 133

二、工作时间 / 136

68. 什么情况下, 用人单位可以延长工作时间? / 136
69. 用人单位安排加班只需直接通知劳动者就可以了吗? / 137
70. 用人单位占用周末开会或培训算加班吗? / 138
71. 劳动者自愿加班可以要求加班工资吗? / 140
72. 加班费应该按照什么标准支付? / 140
73. 用人单位可以用补休代替加班费吗? / 144
74. 实行综合计算工时制的单位和岗位可以随意安排劳动者的工作时间而不支付加班费吗? / 146

三、休息休假 / 148

- 75. 劳动者再婚时还可以享受婚假吗? / 148
- 76. 什么情况下劳动者可以请探亲假? / 149
- 77. 劳动者没休年休假能获得补偿吗? / 151
- 78. 少数民族传统习惯节日加班是否应支付加班工资? / 152
- 79. 非全日制用工的劳动者在法定节假日工作的, 是否应当向
向其支付加班工资? / 156

一、综合 / 162

- 80. 用人单位与劳动者达成的不缴纳社会保险费的协议是否
有效? / 162
- 81. 劳动者人事档案没有转移到用人单位, 单位可以不为劳
动者上社会保险吗? / 164
- 82. 公司被吊销营业执照, 员工的保险问题如何解决? / 166
- 83. 劳动合同中不给劳动者上保险的条款是否有效? / 167

二、养老保险 / 171

- 84. 养老保险的缴费年限、视同缴费年限和连续工龄有什么
联系和区别? / 171
- 85. 员工被借调其他单位工作, 养老保险费用由谁来负责缴
纳? / 174
- 86. 基本养老保险金可否一次性支付? / 174
- 87. 职工基本养老保险与城乡居民基本养老保险如何衔接? / 176

三、企业年金和职业年金 / 178

- 88. 什么是企业年金? 什么是职业年金? / 178
- 89. 企业年金、职业年金是否需要缴纳个人所得税? / 179

90. 员工中途离职，单位缴纳的企业年金部分员工能带走吗？ / 181

91. 员工出国（境）定居了，可以要求提取企业年金吗？ / 183

四、医疗保险 / 185

92. 员工被借调到其他单位工作，医疗保险费由谁来缴纳？ / 185

93. 已经投保了商业性质医疗保险的职工，是否可以不参加基本医疗保险？ / 186

94. 单位既不给员工办理医疗保险又不报销医疗费用的，员工可以通过什么途径得到法律帮助？ / 188

五、失业保险 / 190

95. 对工资总额不确定的，如何确定失业保险费的缴费基数？ / 190

96. 失业保险费可否减免或缓缴？ / 191

97. 只要缴纳了失业保险就可以享受失业待遇吗？ / 193

六、工伤保险 / 195

98. 企业在劳动合同中或与职工签订的承包合同中规定“工伤概不负责”的做法合理有效吗？ / 195

99. 劳务派遣中发生工伤，应该由哪个单位担责？如何担责？ / 196

100. 不是在上下班的必经路线，但在上下班途中因交通事故受伤的，能否认定为工伤？ / 198

101. 员工实际居住地和在单位登记居住地不一致，在上下班途中因交通事故受伤的，能否认定为工伤？ / 201

102. 工作时间发病是否算是工伤？ / 202

103. 在工作时间从事非本职工作而受伤能否认定为工伤? / 203
104. 职工在工作中遭受他人蓄意伤害是否可以认定为工伤? / 205

七、生育保险 / 207

105. 享受生育保险待遇的条件是什么? / 207
106. 用人单位如果不按期缴纳生育保险费的应承担什么后果? / 208
107. 生育保险和医保合并是怎么回事? / 209

八、住房公积金 / 213

108. 职工可以任意支取住房公积金吗? / 213
109. 夫妻一方购房, 可以提取对方的住房公积金吗? / 215
110. 以完成一定任务为期限的劳动合同因任务完成而终止的, 用人单位也需要向劳动者支付经济补偿吗? / 220
111. 如何计算解除劳动合同的经济补偿? / 222
112. 经济补偿是否需要缴纳个人所得税? / 226
113. 用人单位不按时支付经济补偿还可以要求额外经济补偿吗? / 228
114. 劳动者非因本人原因从原用人单位被安排到新用人单位工作, 如何计算支付经济补偿或赔偿金的工作年限? / 230
115. 用人单位违反服务期约定是否应当支付违约金? / 233
116. 劳动者可以主张解除劳动合同代通知金的情形有哪些? / 234
117. 合同期满, 约定的服务期未届满, 劳动者终止合同是否支付违约金? / 236

一、劳务派遣 / 242

- 118. 哪些岗位属于临时性、辅助性或者替代性的工作岗位? / 242
- 119. 用人单位能将劳动者退回派遣单位吗? / 243
- 120. 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? / 246
- 121. 劳务派遣单位可以与劳动者签订非全日制用工合同吗? / 247
- 122. 劳务派遣公司可以向劳动者收取费用吗? / 249
- 123. 被派遣的劳动者权益受到侵害, 应该向谁主张权利? / 250
- 124. 劳务派遣时劳动者的社会保险由谁来缴纳? / 251

二、集体合同 / 254

- 125. 有集体合同的, 用人单位还要和劳动者签订劳动合同吗? / 254
- 126. 集体合同一经双方当事人签字就可以生效吗? / 256
- 127. 集体劳动合同出现争议, 应该怎么处理? / 257

三、非全日制用工 / 258

- 128. 非全日制用工可以订立口头协议吗? / 258
- 129. 非全日制用工终止劳动合同时劳动者可以要求经济补偿吗? / 259
- 130. 小时工的工资可以按月结算支付吗? / 260

四、服务期与违约金 / 262

- 131. 用人单位可以与劳动者约定违约金吗? / 262
- 132. 违反服务期约定就一定要交违约金吗? / 263

133. 服务期限的长短可以任意约定吗? / 266
134. 劳动者无论因何种原因辞职, 用人单位都可以要求其支付违约金吗? / 267
135. 服务期未到, 劳动者因用人单位拖欠工资而辞职, 应否支付违约金? / 268
136. 未约定服务期, 合同到期劳动者辞职, 应否返还培训费? / 270

一、劳动者的职业病保护 / 274

137. 用人单位必须对劳动者提供哪些防治职业病保护措施? / 274
138. 用人单位未告知劳动者工作过程中可能产生职业病危害, 劳动者应该怎么办? / 277
139. 申请职业病诊断和鉴定需要提交什么材料? / 279
140. 职业病的诊断机构是哪些? 对职业病鉴定有异议怎么办? / 281

二、女性劳动者的特殊保护 / 283

141. 用人单位对招聘职位要求“限男性”的行为是否合法? / 283
142. 限制女职工结婚、生育的劳动合同是否有效? / 284
143. 同一工作岗位, 男女职工工资却截然不同的做法是否合法? / 286
144. 用人单位不能安排经期妇女从事哪些工作? / 287
145. 怀孕期间的女职工享有哪些特殊劳动保护? / 289
146. 用人单位拒不调整已怀孕的女性职工的工作岗位, 怀孕女职工有何救济途径? / 291

- 147. 职业母亲母乳喂养有何保障性规定? / 293
- 148. 女职工在哺乳期禁忌从事哪些工作? / 294
- 149. 用人单位能否降低女性职工在孕期、产期或哺乳期的工资? / 296
- 150. 用人单位能否与“三期”期间的女性职工解除劳动合同? / 297

- 151. 拒付劳动报酬有可能构成何种犯罪? / 302
- 152. 在生产、作业中违反有关安全管理的规定, 因而发生重大伤亡或者造成其他严重后果的应受到什么处罚? / 304
- 153. 安全生产设施或者安全生产条件不符合国家规定, 因而发生重大伤亡事故或者造成其他严重后果的应受什么处罚? / 306
- 154. 强令违章冒险作业, 因而发生重大伤亡事故或者造成其他严重后果, 危害公共安全的应受什么处罚? / 307
- 155. 强迫劳动罪、协助他人强迫劳动罪应受什么处罚? / 308
- 156. 雇用未满 16 周岁的未成年人从事危重劳动, 应受什么处罚? / 311

- 157. 解决劳动争议的基本程序是什么? / 316
- 158. 用人单位一方不服仲裁裁决可以提起诉讼吗? / 317
- 159. 用人单位不履行劳动争议调解委员会作出的调解协议怎么办? / 318
- 160. 哪些劳动争议可以向劳动争议仲裁委员会申请仲裁? / 320
- 161. 劳动仲裁申请书应该写些什么内容? / 322
- 162. 劳动争议仲裁的地域管辖如何确定? 当事人是否可以约定管辖? / 324

163. 申请劳动仲裁应当在多长时间里提出? / 326
164. 有关劳动报酬争议的仲裁时效有特殊规定吗? / 328
165. 哪些劳动争议仲裁裁决书发出后即可发生法律效力? / 329
166. 什么情况下用人单位可以申请撤销劳动仲裁终局裁决? / 331
167. 一裁终局的案件中, 仲裁裁决被法院撤销后如何处理? / 333
168. 仲裁裁决书已经生效, 用人单位仍然不付劳动报酬怎么办? / 334
169. 哪些劳动争议案件可以申请先予执行? / 335
170. 劳动争议案件中的举证责任如何分配? / 337
171. 用人单位的规章制度能否作为审理的法律依据? / 340
172. 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? / 342
173. 哪些证据需要用人单位承担举证责任? / 343
174. 对部分仲裁裁决不服而提起诉讼的, 仲裁裁决其他部分的效力如何? / 344