

精准复盘49位优秀劳动律师案件处理技巧
细致展现杰出劳动律师办案思维与谋略

咫尺匠心

杰出劳动律师 办案手记

梁枫 ◎ 主编

北京市律师协会 ◎ 编著



学术顾问：姜俊禄 王建平 吴颖萍

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

咫尺匠心

杰出劳动法律师 办案手记



编辑委员会

主任：殷杰

主编：梁枫

副主编：金晓莲 徐阳 马照辉

郝云峰 珊丹

编委：方富贵 胡洁 崔明明

周亚楠

学术顾问：姜俊禄 王建平 吴颖萍

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

咫尺匠心：杰出劳动法律师办案手记 / 梁枫主编；北京市律师协会编著. —北京：中国法制出版社，2018.3

ISBN 978-7-5093-9190-7

I. ①咫… II. ①梁… ②北… III. ①劳动法—案例—中国 IV. ①D922.505

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2018) 第 015169 号

策划编辑 袁笋冰

责任编辑 袁笋冰

封面设计 李 宁

咫尺匠心：杰出劳动法律师办案手记

ZHICHIJIANGXIN: JIECHU LAODONGFA LÜSHI BAN'ANSHOUJI

编者 / 中国法制出版社

经销 / 新华书店

印刷 / 三河市紫恒印装有限公司

开本 / 710 毫米 × 1000 毫米 16 开

版次 / 2018 年 3 月第 1 版

印张 / 32.75 字数 / 516 千

2018 年 3 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978-7-5093-9190-7

定价：96.00 元

北京西单横二条 2 号

邮政编码：100031

网址：<http://www.zgfzs.com>

市场营销部电话：66033393

值班电话：66026508

传真：66031119

编辑部电话：66066627

邮购部电话：66033288

(如有印装质量问题，请与本社编务印务管理部联系调换。电话：010-66032926)

中国律师是社会重大事件的重要参与者、智慧贡献者。

由于律师职业保密要求高，很多重大事件虽广为周知，但是其背后的律师英雄却鲜为人知。本书的主编经过努力，游说了一批中国顶尖的劳动法律师，将他们在办理重大案件或者项目中的感受诉诸文字，揭开了重大事件的面纱，使读者直观感受律师办案的心理轨迹和逻辑力量。

中国劳动法律师群体的崛起受益于中国政府对于劳动者权利的关怀，特别是劳动合同法的制定和实施，扭转了过度保护用人单位的状态，使用单位的人力资源管理纳入到法律轨道，劳动法律师协助用人单位制定合法合理合情的规章制度、合法合理合情地处理劳动人事纠纷的天然专才得到释放和展现。

我相信劳动法律师前景更加广阔。

——姜俊禄（中国社会法学研究会副会长、北京市劳动和社会保障法学会名誉会长、北京金杜律师事务所合伙人）

作为律师，特别是劳动法律师，我们肩负着与常人不同的责任和使命，要谙熟劳动法律政策以完成日常工作，同时还要在生活第一线面对和化解各种劳动纠纷。所以，劳动法律师不仅要有扎实的法理功底，也要有丰富的社会实践经验，不仅要把劳动法律的条文说得头头是道，还要把立法的深刻意图娓娓道来；不仅要上得了庭审激辩的“厅堂”，还要下得了民间化解、通俗而平凡的“厨房”，十八般武艺样样拿得起放得下。

本书记录着劳动法律师办案的心路，体现了他们精准的法律理念、思辨的法律逻辑、机智的工作方法、丰富的生活阅历；也渗透着他们辛勤劳动中的痛苦、悲哀、喜悦与欢乐。

请各位朋友，翻开这本“办案手记”，读读我们的心声……

——王建平（中华全国律师协会劳动与社会保障法专业委员会主任、北京市劳动和社会保障法学会副会长、北京德恒律师事务所合伙人）

北京有一批奋发向上，酷爱劳动法的铁杆律师队伍，他们多数是北京市律师协会劳动与社会保障法律专业委员会的委员。

委员会每年因工作丰富务实，业绩卓著，长期在律协57个专业委员会中雄踞一类专业委员会，连年荣获“十佳”专业委员会称号，更是多次被法学会授予“突出贡献奖”和“特别贡献奖”！在业内享有很高的知名度。

委员们钻研业务、思考立法、关注司法、热心公益；舍得时间、舍得精力、舍得财力，工作起来无怨无悔；积极参与法律实践，积累了丰富的实务经验，为劳动法学的繁荣做出了突出的贡献。这些成果对于促进立法与实践，以及提升人力资源的管理水平颇有价值，非常值得呈现给社会。本书就是他们的成果。

——吴颖萍（北京企业法治与发展研究会副会长、原北京市律师协会劳动与社会保障法律专业委员会主任、北京易和律师事务所合伙人）

序 执业律师的标杆 专业律师的典范

我不是执业律师，给专业律师的专业著作写序，本是勉为其难。但在行业内久了，冷眼旁观，倒也能看出一些门道。时下，在律师界，谈及律师行业的发展大势，都会认同方向一定是专业化、精细化。随着中国法治化程度的提高，人们对法律服务标准的提升，那种什么业务都做的“万金油”式的律师在市场竞争中的竞争力越来越小。

于是，重点以某一专业领域为专长的专业化律师应运而生。其中，劳动法律师是比较典型的一个。

随着社会对法律服务市场细分的客观要求，尤其自 2008 年《劳动合同法》实施以来，广大用人单位和劳动者对劳动法业务需求快速增长。目前，活跃于劳动法业务领域的律师，有很多都是从 2008 年那个时候开始涉足劳动法业务的。劳动法律师业务的独立性、专业性也逐渐获得律师自身、案件当事人、社会等多方面认同。

在当前的法律环境和社会需求时代背景下，律师所从事的劳动法业务强烈凸显了这种鲜明的时代印记。而劳动法业务自身的政策性、地域性、分散性，也决定了该领域法律服务需要更强的专业经验，促进了劳动法律师专业化的发展。

由北京市律师协会劳动与社会保障法律专业委员会组织编写的这本《咫尺匠心：杰出劳动法律师办案手记》，真实再现了北京地区一批优秀劳动法律师的职业形象和风采。全书作者均为执业律师，以自己的亲身经历，从各自不同的视角，记录办案的全部过程，让公众全方位了解律师的办案历程，从中不仅感

受到律师的作用和价值，更能通过律师的分析和提示，学法、用法，懂得通过法律维护自身权益。作为律师，在办案之余，及时记下办案心得，不断总结经验教训，对自己既是积累和提升，也体现出律师应有的社会责任。

北京劳动法律师的专业水平和职业风范，位于全国前列。在这本书中，像姜俊禄律师、王建平律师、吴颖萍律师、梁枫律师等，曾先后和正在担任北京律协、全国律协劳动法专业委员会主任，在全国劳动法律师界享有盛名。本书中既有从事多年劳动法业务的老律师，也有异军突起的律师新秀。他们用自己真实细腻的笔触，向我们近距离展现了专业劳动法律师的职业风采。

“一招鲜，吃遍天”。在未来日益细分的法律服务市场中，专业化的劳动法律服务需求只会越来越强，而高水准的专业法律服务一定是在专业领域见长、具有专业经验的专业律师来完成的。随着社会的不断发展，在劳动法这个法律服务领域，一定会涌现更多实力派、专业化、品牌化的劳动法律师。

正如本书中首都劳动法律师的优秀职业群像所彰显的那样，愿有更多的律师，在各自的专业领域，向这些“执业律师的标杆、专业律师的典范”学习和超越。唯有如此，在全面依法治国的进程中，才能有更多的专业律师发挥越来越重要的作用，从实务角度做出自己应有的专业贡献。

李海伟

中华全国律师协会副秘书长、《中国律师》杂志社社长

二〇一七年十二月三十日

目录



白洪娟



曹磊



曹颖



程阳



谌楠



崔杰



崔明明



褚军花



段海燕



方富贵



付勇



高峰



郝云峰



何力



黄乐平

白洪娟	外国人跨境就业：劳动关系如何认定？ / 001
曹磊	解约需按程序走，小心祸从口出 / 010
曹颖	一个竞业限制纠纷案件的一裁四审 / 019
程阳	一起因职务变化调整引发的工资纠纷 / 030
谌楠	三期女员工严重违反公司规章制度，公司解除胜诉 / 040
崔杰	公司解雇虚假病假员工获支持 / 051
崔明明	我是谁的员工？ / 061
褚军花	外地女工打赢生育费用案 / 072
段海燕	巧破“竞争关系”疑云 / 083
方富贵	小细节，大败笔 / 092
付勇	员工用假名签字，公司险担未签劳动合同双倍工资差额赔偿风险 / 102
高峰	临时出差，公园内猝死，能否认定工亡？ / 113
郝云峰	最后一根稻草 / 125
何力	律师，我的案件能打赢吗？ / 136
黄乐平	单位强行调岗逼员工辞职，律师逆转助员工获赔偿 / 147



胡洁



姜俊禄



景彤



梁枫



梁燕玲



李庆军



李熠



刘东亮



刘涛



刘正赫



卢爱芝



马军



马照辉



潘丽丽



潘文军

胡 洁	完美的诉讼策略 / 156
姜俊禄	光荣与重生 / 166
景 彤	迟延退休的损失是否应由用人单位承担 / 176
梁 枫	女白领打赢“超时效”劳资官司 / 185
梁燕玲	两袋饺子引发的风波 / 196
李庆军	退休后的福利之争 / 205
李 熠	律师之道，贵在精专 / 215
刘东亮	确认劳动关系应找对“雇主” / 226
刘 涛	女销售要到了未来八年的提成款 / 234
刘正赫	一起因“挂靠”经营而产生的工伤争议 / 247
卢爱芝	到底是谁解除了我的劳动合同 / 256
马 军	劳动关系，不是想“散”就能“散”！ / 267
马照辉	三百万工资赔偿大案揭秘选择律师要诀 / 281
潘丽丽	高管未正常为公司提供劳动，公司如何支付工资？ / 297
潘文军	被申请离职员工终获四万多元赔偿 / 308



珊丹



沈斌偶



时福茂



宋峥



苏文蔚



王建平



王杰



吴颖萍



徐阳



薛长礼



杨保全



姚均昌



张立德



张立杰



张丽琴

珊 丹	天价经济补偿金能否得到支持 / 320
沈斌偶	待岗减薪“软裁员”违法，三期女工被补发工资 / 332
时福茂	我为 113 名农民工提供法律援助，讨要三年工资 427 万元 / 342
宋 峥	工厂承包经营后，谁应对员工负责任 / 356
苏文蔚	员工持有真实病假条未提交能否认定旷工？ / 366
王建平	你的社保交了吗，将来谁发给你养老金？ / 374
王 杰	怀孕员工试用期解除劳动合同的曲折官司 / 387
吴颖萍	员工持有加盖公章的证据原件，公司如何应诉？ / 398
徐 阳	包厨制度风险不小 16 名厨师的维权路 / 407
薛长礼	“两不找”情形下养老保险问题如何破局 / 415
杨保全	精神抑郁症引发的五年一案 / 425
姚均昌	员工以虚假学历入职 公司解除合同属合法 / 437
张立德	一起 46 万加班费争议案的办案历程 / 445
张立杰	协商一致解除劳动合同为何被认定无效？ / 453
张丽琴	一波三折的解除劳动合同赔偿金 / 463



张雪霞



张益先



钟新霞



周亚楠

张雪霞	会计遭遇网络诈骗，如何有效举证让过错员工赔偿经济损失？ / 472
张益先	证据都没有了，官司还能赢吗 / 482
钟新霞	“不定时工时制”员工的出勤管理与缺勤处理 / 491
周亚楠	谁动了“总工”的工资 / 499

后记	/ 509
----	-------

外国人跨境就业：劳动关系如何认定？

来自外籍高管的高额仲裁申请

2010 年，我们与诉讼团队接到了一件外籍高管针对 ABC 北京公司提起的劳动争议仲裁案件。外籍高管的仲裁请求包括：（1）确认其与 ABC 北京公司存在劳动关系；（2）要求与 ABC 北京公司恢复劳动关系、返岗工作；（3）要求 ABC 北京公司向其支付未签订劳动合同的双倍工资约 142 万元；（4）要求 ABC 北京公司向其支付停止工作后应付未付的工资及迟延支付工资的 25% 的经济补偿金。其仲裁请求总额高达 280 万元人民币。此外，如果仲裁委或法院认定该外籍人员与 ABC 北京公司存在并继续履行劳动关系，那么 ABC 北京公司可能须相应地继续向其支付工资，有关金额将是巨额数字。

显然，我们的客户 ABC 公司不认可该外籍人员的上述请求及主张。客户告诉我们，该外籍人员职位不低、薪酬很高；虽然 ABC 北京公司为他办理了就业证，但他是受雇于 ABC 香港公司并被外派到北京项目上工作，他与 ABC 北京公司并不存在劳动关系；这样的雇佣方式是外籍高管所明知且同意的，事实上这样的雇佣方式是外籍高管从个人利益出发对其雇佣单位作出的明确选择——不仅明确拒绝和北京公司签订劳动合同，并明确要求受雇于 ABC 香港公司；他与 ABC 香港公司之间相应建立了劳动关系且该劳动关系已由香港公司解除。

但是，该外籍高管与 ABC 北京公司是否有劳动关系，是否如公司主张的那样明确？一方面，员工主张与 ABC 北京公司有劳动关系与公司主张员工与