

159

0822545
486

劳动者权益及劳动争议 处理实用法律手册

主 编 吴运生
副 主 编 席智国 胡占国
金英杰



A0962957

中国方正出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

劳动者权益及劳动争议处理实用法律手册/吴运生主编.

- 北京: 中国方正出版社, 2002.1

ISBN 7-80107-535-8

I. 劳… II. 吴… III. ①劳动法-中国-手册②劳动争议-处理-法规-中国-手册 IV. D922.505-62

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2001) 第 092394 号

劳动者权益及劳动争议处理实用法律手册 (修订本)

中国方正出版社出版发行 新华书店经销

(北京市西城区平安里西大街 41 号 邮编: 100813)

北京地质印刷厂印刷

开本: 787×960 毫米 1/32 印张: 9.625 字数: 265 千字

2002 年 1 月第 1 版 2002 年 3 月北京第 2 次印刷

印数: 5001—8000 册 定价: 14.00 元

(本书如有印装质量问题, 请与本社出版部联系)

编 委 （按姓氏笔画排序）

- 丁 慧 专职律师
马惠兰 北京市第一中级人民法院法官
王 燕 北京市第一中级人民法院法官、副庭长
王国英 专职律师
王申军 北京市人民检察院检察官
纪宝贵 专职律师
龙 飞 专职律师
刘凤羽 专职律师
刘钧强 北京市东城区人民法院法官
许 东 专职律师
乔晏明 北京市宣武区人民法院法官
吴运生 图书选题策划人、编辑
汪 琦 北京市宣武区人民法院法官
佟秋平 专职律师
杨跃进 北京市第一中级人民法院法官、研究室
 副主任
杨 森 北京市石景山区法院法官
金英杰 中国政法大学法学硕士
柏晓杰 专职律师
胡占国 图书选题策划人、律师
席智国 中国政法大学法学硕士
顾 勇 北京师范大学博士
陶 炜 北京市第一中级人民法院法官
曾 凌 朝阳区人民检察院检察官
执行主编 胡占国

☆劳动者权益及劳动争议处理实用法律手册☆

总 序

法律是社会行为的规范和准则，懂得法律知识，是一个人素质的表现。目前我国法律的普及率还很低，应广大读者的要求，我们编辑了这套《公民维权实用法律丛书》，旨在立足于普通读者群，以通俗易懂的形式，阐述了我们生活中常见的一些法律基本知识，突出了实用性和可操作性。

掌握法律知识，提高人生素质。如果我们这套丛书，能对你有所裨益，将是我们的期望。

由于法律是一个不断修订的动态过程，加之时间仓促，编者水平有限，虽在内容上精心撰写，但书中不足之处在所难免，敬请各位专家和广大朋友赐正！在此表示感谢！

编 者

2001 年 12 月于北京

☆劳动者权益及劳动争议处理实用法律手册☆

前 言

随着市场经济体制的建立与发展,劳资关系发生了许多新的变化、产生了许多新的特点,劳资争议呈现急剧上升的趋势。由于劳资争议关系到广大劳动者的切身利益,如何正确及时解决劳动争议,维护劳资双方的合法权益,协调和稳固劳动关系成为目前社会的一大热点、难点问题。

为此,我们组织编写了《劳动者权益及劳动争议处理实用法律手册》一书,本书根据现行国家劳动法律法规,在深入调查研究我国劳动市场的实际基础上,以问答的形式详细介绍了劳动合同、劳动时间、劳动报酬、劳动纪律、劳动安全、特殊职工的保护、福利与劳动保险、职业培训、劳动争议的调解、仲裁及诉讼等劳动法律知识。内容全面,简明扼要,是劳动法律关系中当事人维护自己合法权益所必备的工具书。

由于编者水平有限,本书难免有疏漏之处,敬请读者朋友批评指正。

编 者

2001年12月于北京

☆劳动者权益及劳动争议处理实用法律手册☆

目 录

第一章 劳动合同和集体合同	(1)
什么是劳动合同?	(1)
劳动合同可分为哪几类?	(2)
劳动合同的期限有哪些种?	(3)
劳动合同应具备哪些内容?	(4)
什么是劳务合同?	(13)
劳务合同和劳动合同有何区别? 应分别适用何法律?	(13)
劳动合同是否一定要经过鉴证才有效?	(14)
劳动者自己可以选择劳动合同期限吗?	(15)
退伍义务兵分配到企事业单位应签订何种期限的 劳动合同?	(16)
续订劳动合同要规定试用期吗?	(16)
职工在什么情况下可能被辞退?	(17)
劳动合同的解除和劳动合同的终止有何区别?	(17)
什么样的劳动合同是无效劳动合同?	(17)
无效的劳动合同由谁来确认?	(18)
无效的劳动合同会产生什么法律后果?	(19)
劳动合同中关于约定保守商业秘密的问题, 是怎么 规定的?	(21)
什么情况下, 劳动者可随时解除劳动合同?	(22)
在什么情况下用人单位可以单方解除劳动合同? ...	(23)
企业安排职工下岗的, 原劳动合同如何变更和解除?	(25)
如何处理无效的劳动合同?	(30)

- ☞ 签订无固定期限劳动合同的劳动者被追究刑事责任能否解除劳动合同? (30)
- ☞ 用人单位招用未解除劳动合同的劳动者应承担什么责任? (31)
- ☞ 用人单位可否单方面解除患有精神病的合同制工人的劳动合同? (31)
- ☞ 在什么情况下劳动合同可由双方合意解除? (32)
- ☞ 订立和变更劳动合同应遵循哪些原则? (32)
- ☞ 什么情况下劳动合同可以终止? (33)
- ☞ 企业招收职工能要求职工交“入厂押金”吗? (34)
- ☞ 如何解决企业强制职工入股所发生的劳动争议? ... (35)
- ☞ 劳动者在哪些情形下解除劳动合同可获得经济补偿金? (36)
- ☞ 用人单位在哪些情形下解除劳动合同可不支付经济补偿金? (36)
- ☞ 用人单位在生产经营发生困难时是否可以裁员吗? (37)
- ☞ 在哪些情况下劳动者未正常提供劳动企业也应发给劳动者工资? (38)
- ☞ 双方当事人可否在劳动合同中约定支付劳动者低于最低工资标准工资的条款? (39)
- ☞ 用人单位能否擅自变更职工岗位? (40)
- ☞ 用人单位和劳动者申请劳动行政复议可以用口头形式吗? (41)
- ☞ 申请复议要不要缴费? (41)
- ☞ 对劳动行政机关所做的行政处分不服能否申请劳动行政复议? (41)
- ☞ 在劳动合同中规定“工伤事故责任自负”条款是否有法律效力? (42)

合同制工人在合同期内受到行政处分或经济处罚而引起的争议, 是否属因履行劳动合同而发生的劳动争议?	(42)
如何处理因变更劳动合同引起的劳动争议?	(43)
如何处理因履行劳动合同引起的劳动争议?	(45)
如何处理因订立劳动合同引起的劳动争议?	(46)
如何处理因解除劳动合同引起的劳动争议?	(48)
如何处理因终止劳动合同引起的劳动争议?	(49)
什么是集体合同?	(51)
集体合同有什么特点?	(51)
集体合同的内容有哪些?	(52)
集体合同签订程序是怎样的?	(53)
集体合同的效力如何?	(54)
集体合同的期限一般为多长时间?	(54)
如何审查集体合同的有效性?	(55)
如何处理集体合同争议?	(56)
如何分级管理、协调处理不同范围的集体合同争议?	(56)
在什么情况下可变更、解除、终止集体合同?	(57)
如何处理因签订集体合同而发生的争议?	(57)
如何处理因履行集体合同而发生的争议?	(59)
第二章 劳动时间	(61)
劳动者的哪些时间视为工作时间?	(61)
劳动者依法可获得哪些休息休假?	(61)
什么是标准工作时间的工时制度?	(62)
什么是计件工作时间?	(63)
综合计算工时工作制的法定标准应以何种工作时间为准?	(63)
特殊行业和企业中其他工时制度有哪些?	(64)
企业可以任意延长劳动者的工作时间吗?	(66)
在哪些特殊情形下企业才能要求职工加班加点? ..	(66)

☞ 我国实行什么样的年休假制度？	(67)
☞ 用人单位延长劳动时间的手续和时间限度分别是 什么？	(67)
☞ 职工加班加点能不能安排补休？	(68)
☞ 劳动者加班加点应如何支付劳动报酬？	(68)
☞ 劳动者在法定假期内，用人单位应当如何支付工资？	(69)
☞ 劳动者在参加社会活动期间，用人单位应当如何 支付工资？	(70)
☞ 劳动者有每周至少休息一日的权利吗？	(70)
☞ 职工夫妻分居两地应享受哪些待遇？	(70)

第三章 劳动报酬 (72)

☞ 怎样支付劳动者工资？	(72)
☞ 什么是按劳分配为主的分配原则？	(72)
☞ 工资分配应遵循什么原则？	(73)
☞ 国家机关的基本工资制度包括哪些内容？	(74)
☞ 我国现行的工资制度包括哪些内容？	(75)
☞ 工资总额的构成包括哪些部分？	(75)
☞ 什么是工资支付制度？	(78)
☞ 用人单位向劳动者支付工资应遵守哪些规定？	(78)
☞ 什么是等级工资制？	(79)
☞ 什么是计件工资？	(79)
☞ 年薪制的特点是什么？	(80)
☞ 什么是最低工资？	(80)
☞ 什么是最低工资制的适用范围和保障措施？	(81)
☞ 怎样确定和调整最低工资标准？	(82)
☞ 哪些人员的工资报酬由用人单位自主确定？	(83)
☞ 怎样支付外商投资企业的中方高级管理人员的 工资？	(83)
☞ 哪些是保障工资支付的措施？	(84)

- ☛ 怎样理解“用人单位不得无故拖欠劳动者工资”？ (85)
- ☛ 用人单位克扣劳动者工资，劳动者可否获得赔偿？ (86)
- ☛ 用人单位克扣劳动者工资，劳动者在哪些情形下
可获得赔偿金？ (86)
- ☛ 用人单位停工、停产期间及企业依法破产时工资
应怎样支付？ (86)
- ☛ 检察机关决定不起诉的原系国家职工的被告人
羁押期间的工资是否补发？ (87)

第四章 劳动纪律 (88)

- ☛ 用人单位超时效处分职工有效吗？ (88)
- ☛ 企业开除、辞退职工应经过哪些法定程序？如果
违反了程序，其行为是否有效？ (88)
- ☛ 企业规章可否作为处理劳动争议的依据？ (89)
- ☛ 关于通过新闻媒介通知职工回单位并对逾期不归者
给予除名的争议应如何处理？ (89)
- ☛ 职工对企业做出的行政处分不服的，能否通过劳动
监察途径解决？ (90)
- ☛ 企业强行规定未到退休年龄的职工提前退休是否
符合国家规定？ (90)
- ☛ 用人单位能否把举报信作为证据处分职工？ (91)
- ☛ 被宣告缓刑的职工留用察看期满是否恢复其正式
职工身份？ (91)
- ☛ 如何正确处理因除名职工引起的劳动争议？ (92)
- ☛ 擅自上访超过旷工的法定期限，用人单位能否将其
除名？ (94)
- ☛ 如何正确处理因违纪辞退职工引起的劳动争议？ ... (94)
- ☛ 对有旷工行为的职工进行除名是否属于行政处分？
..... (97)
- ☛ 员工参加和组织工会能否被辞退？ (97)

- ☛ 用人单位在被劳动行政部门实施劳动行政处罚过程中
有哪些权利? (98)
- ☛ 申请行政复议并已被受理的, 能否再向人民法院提起
行政诉讼? (99)
- ☛ 什么是启动劳动行政处罚听证程序的条件? (99)
- ☛ 劳动行政处罚决定书应载明哪些内容? (100)
- ☛ 如何处理关于事实劳动关系主体之间的争议? (100)

第五章 劳动安全 (102)

- ☛ 什么是劳动保护? 进行劳动保护有何意义? (102)
- ☛ 用人单位有哪些劳动保护义务? (103)
- ☛ 用人单位必须提供哪些劳动安全卫生设施? (104)
- ☛ 什么是伤亡事故? (104)
- ☛ 什么是伤亡事故和职业病的统计报告制度? (105)
- ☛ 职工因工负伤医疗期间应享受什么待遇? (106)
- ☛ 用人单位对职业病应如何处理? (106)
- ☛ 哪些情形应认定为工伤? (107)
- ☛ 职工哪些情形下负伤、致残或死亡不能认定为工伤?
..... (108)
- ☛ 如何处理因用人单位管理人员违章指挥、强令冒险
作业出现的事故? (108)
- ☛ 如何处理因用人单位不按劳动防护措施造成的
事故? (109)
- ☛ 求职过程中的意外伤害是否属于工伤? 能否向劳动
仲裁机关申请仲裁? (110)
- ☛ 乡镇企业的事故赔偿问题是否由劳动部门处理?
..... (110)
- ☛ 用人单位违反女职工和未成年工特殊保护规定的
应负什么法律责任? (110)
- ☛ “三同时”制度指的是什么? (111)
- ☛ 违反“三同时”制度应承担什么样的法律责任?
..... (112)

☞ 对从事特种作业的劳动者上岗有何特殊要求?	(112)
☞ 私营企业如何保证生产安全和职工健康?	(112)
☞ 劳动部对外商投资企业在劳动安全卫生方面有 哪些新规定?	(113)
☞ 劳动安全卫生监察员应具备什么条件?	(114)
第六章 女职工特殊保护	(115)
☞ 女职工禁忌劳动的范围主要包括哪些方面?	(115)
☞ 对女职工在经期有哪些特殊保护?	(115)
☞ 已婚待孕的女职工可享受哪些孕前保健待遇?	(116)
☞ 女职工在孕期、产期应受到什么特殊劳动保护?	(116)
☞ 女职工在哺乳期应受到哪些特殊保护?	(117)
☞ 女职工的生育费用由谁支付?	(117)
☞ 如何正确处理因女职工劳动保护引起的劳动争议?	(118)
第七章 未成年人特殊保护	(120)
☞ 什么是未成年工?	(120)
☞ 我国对未成年工的保护的法律有哪些?	(120)
☞ 用人单位不得安排未成年工从事哪些劳动?	(120)
☞ 未成年工患有某种疾病或具有某些生理缺陷时, 用人单位不得安排其从事哪些劳动?	(121)
☞ 未成年人打工是否需要经劳动行政部门登记? 办理登记的费用由谁承担?	(122)
☞ 非法招用未成年工应承担什么法律责任?	(123)
第八章 福利与劳动保险	(124)
☞ 什么是社会保险?	(124)
☞ 社会保险基金包括哪些? 实行什么原则?	(124)
☞ 单位需要缴纳哪些社会保险费?	(124)

☞ 缴费单位违反社会保险费的征缴规定劳动保障 部门应给予什么处罚?	(125)
☞ 社会保险基金的来源是什么?	(126)
☞ 社会保险基金如何进行收缴?	(127)
☞ 目前我国社会保险涉及哪些方面?	(127)
☞ 社会保险制度的内容包括哪些?	(127)
☞ 如何正确处理因生育保险引起的劳动争议?	(128)
☞ 什么是养老保险? 养老保险与退休制度有何区别?	(130)
☞ 怎样建立职工养老保险个人账户?	(130)
☞ 享受退休待遇的条件是什么?	(131)
☞ 乡镇企业职工养老保险有哪些规定?	(131)
☞ 工人退休后单位能否聘用? 聘用待遇如何确定?	(133)
☞ 单位或职工弄虚作假, 少缴、不缴或拒缴基本 养老保险费的怎么办?	(133)
☞ 如何正确处理因养老保险引起的劳动争议?	(134)
☞ 什么是医疗保险?	(135)
☞ 社会保险经办机构与定点医疗机构应就哪些问题 签订协议?	(136)
☞ 城镇医疗保险制度覆盖的范围有哪些? 如何缴费?	(136)
☞ 职工在实行医疗保险改革后, 可否任意选择医疗 机构就医?	(137)
☞ 什么是基本医疗保险的统筹原则?	(137)
☞ 基本医疗保险基金监管制度的内容有哪些?	(137)
☞ 如何正确处理因医疗保险引起的劳动争议?	(138)
☞ 职工因公外出期间因意外事故失踪, 可否享受 工伤保险待遇?	(140)
☞ 因工负伤致残的企业职工被判刑后能否享受工伤 保险待遇?	(140)

职工利用业余及休假时间到另一单位打工发生工伤事故致残，应如何处理？	(140)
私营企业、乡镇企业职工工伤待遇该依据什么规定执行？	(141)
伤残程度被确定为五级和六级的工伤职工，其工伤保险待遇由谁发放？	(141)
国有企业待业职工包括哪些情形？	(142)
待业保险基金的来源有哪些？	(142)
国有企业职工待业保险基金包括哪些用途？	(142)
什么是失业保险？	(143)
领取失业保险金人员还可享受哪些失业保险待遇？	(143)
失业人员领取失业保险金应具备什么条件？	(143)
农民合同制工人失业后能领取失业保险金吗？	(144)
怎样理解“职工本人工资”？	(144)
什么是职业工伤与职业病致残程度鉴定？鉴定的依据是什么？	(144)
职工对劳动鉴定委员会作出的伤残鉴定结论不服怎么办？	(145)
享受伤残抚恤金或者供养亲属抚恤金的人定居境外的能否继续领取抚恤金？	(145)
什么是国有企业下岗职工基本生活保障和再就业资金？	(145)
什么是违反国有企业下岗职工基本生活保障和再就业资金管理的行为？应如何处理？	(146)
如何处理关于职工申请仲裁和享受失业保险两种权利的衔接问题？	(146)
如何办理社会保险的变更登记？	(147)
如何安置关停并转全民所有制企业的职工？	(148)
如何安置全民所有制工业企业破产或合并的职工？	(148)
如何建立企业工伤保险专项基金？	(149)

☞ 如何安置国有企业富余职工?	(149)
☞ 私营企业职工享有哪些社会保险待遇?	(150)
☞ 外商投资企业职工怎样参加社会保险?	(151)
☞ 外商投资企业怎样支付职工的生活及社会保险费用?	(151)
☞ 如何规定外商投资企业职工工资及保险福利费用?	(152)
☞ 如何规定外商投资企业中中方职工的养老保险基金?	(152)

第九章 职业培训 (153)

☞ 什么是职业培训?	(153)
☞ 什么是职业培训实体?	(153)
☞ 职业培训实体应具备哪些基本条件?	(154)
☞ 什么是就业训练的培训对象?	(154)
☞ 职业培训的主要经费来源有哪些?	(154)
☞ 什么是职业技能鉴定的对象? 如何申报职业技能 鉴定?	(155)
☞ 什么是技工学校? 国家重点技工学校的标准是什么?	(156)
☞ 什么是名师带徒的基本要求?	(159)
☞ 职业教育证书有哪几类?	(159)
☞ 什么是技术工种? 国家对从事技术工种劳动的 有哪些规定?	(160)
☞ 劳动者违约要不要赔偿其培训费?	(161)
☞ 企业违约或期满后劳动者不再签订合同其培训费 是否需要赔偿?	(161)

第十章 劳动争议的基本法律知识 (162)

☞ 什么是劳动争议?	(162)
☞ 劳动争议有哪些特征?	(162)
☞ 劳动争议有哪些种类?	(163)

☛ 劳动争议处理的法律依据有哪些？	(165)
☛ 劳动争议的受案范围有哪些具体规定？	(166)
☛ 我国处理劳动争议的机构有哪些？	(168)
☛ 劳动争议的当事人有哪些？	(168)
☛ 什么是劳动争议的法定代表人？	(170)
☛ 什么是劳动争议的法定代理人？	(170)
☛ 什么是劳动争议的委托代理人？	(171)
☛ 劳动争议处理涉及到哪些法律、法规？	(172)
☛ 如何正确处理因开除职工引起的劳动争议？	(173)
☛ 如何处理事实劳动关系当事人之间发生的劳动争议？	(175)
☛ 如何处理合同制工人因双重劳动关系给企业造成 经济损失？	(176)
☛ 什么是法律援助？劳动争议的哪些当事人可申请 法律援助？	(176)
☛ 当事人怎样申请法律援助？	(176)
☛ 劳动争议案件中的被告是否可以提起反诉？	(177)
☛ 如何处理专业银行中发生的劳动争议？	(177)
☛ 如何正确处理外商投资企业的劳动争议？	(178)
☛ 如何处理实行企业化管理的事业组织与职工发生 劳动争议？	(179)
☛ 什么是连带赔偿责任？用人单位连带赔偿的份额 是多少？	(180)
☛ 用人单位招用尚未解除劳动合同的劳动者，对原 单位造成经济损失的，应承担什么责任？	(181)
☛ 劳动争议仲裁委员会可否受理因外商投资企业与 其雇用的外籍员工或港、澳、台员工之间发生的 劳动争议？	(182)
☛ 劳动争议仲裁委员会可否受理职工因同行内部承包 责任合同劳动争议？	(182)
☛ 如何解决私营企业发生的劳动争议？	(183)
☛ 如何处理关于确认退休年龄的劳动争议？	(183)

☞ 如何受理和处理企业离退休人员的劳动争议? ……	(184)
☞ 如何处理关于离退休人员追索养老金、医疗费 的争议? ……	(184)
☞ 劳动争议案件是否受理的最后确认权是法院还是 仲裁委员会? ……	(185)
☞ 怎样理解“有规定标准的各种奖金、津贴和补贴”? ……	(185)
☞ 如何处理农林场围、军队企业发生的劳动争议? ……	(185)
☞ 什么是简单劳动争议? ……	(186)
☞ 什么是集体劳动争议? ……	(186)
☞ 怎样制作各类劳动争议处理文书? ……	(187)

第十一章 劳动争议调解和仲裁 …… (190)

☞ 什么是劳动争议调解? ……	(190)
☞ 劳动争议调解委员会的调解和劳动仲裁委员会的 调解有何区别? ……	(190)
☞ 如何履行调解协议? ……	(192)
☞ 企业调解组织应如何产生和构成? ……	(192)
☞ 企业怎样成立劳动争议调解委员会? 调解委员会 有哪些职责? ……	(193)
☞ 企业调解委员会如何进行调解的受理? ……	(194)
☞ 哪些是劳动争议调解机构的职责? ……	(195)
☞ 哪些是劳动争议调解机构的职权? ……	(196)
☞ 企业劳动争议调解是不是劳动争议处理的必经程序? ……	(197)
☞ 调解委员会怎样进行调解调查程序? ……	(197)
☞ 什么是企业劳动争议调解? ……	(198)
☞ 不执行劳动争议当事人达成的调解协议怎么办? ……	(199)
☞ 企业职工参加调解活动时要注意哪些问题? ……	(199)