

中国劳动合同法理论与实务丛书

4

劳动合同法 ▶ 办案手册

LAODONG HETONGFA
BANAN SHOUCE

主编◎李国光

人民法院出版社

4

中国劳动合同法理论与实务丛书

↳

劳动合同法 办案手册

LAODONG HETONGFA

主 编◎李国光 BANAN SHOUCHE

副主编◎韩奉利 李国香 王玉珍

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

劳动合同法办案手册/李国光主编. -北京:
人民法院出版社, 2007. 9

(中国劳动合同法理论与实务丛书)

ISBN 978-7-80217-559-4

I. 劳… II. 李… III. 劳动合同法-汇编-中国
IV. D922.529

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 120155 号

劳动合同法办案手册

主编 李国光

责任编辑 辛言 高林 建中 琼枝 文严
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京市东城区东交民巷 27 号 (100745)
电 话 (010) 85250579 (责任编辑) 85250516 (出版部)
85250558 85250559 (发行部)
网 址 <http://courtpress.chinacourt.org>
E-mail courtpress@sohu.com
印 刷 北京人卫印刷厂
经 销 新华书店
开 本 890×1240 毫米 A5
字 数 913 千字
印 张 26.25
版 次 2007 年 9 月第 1 版 2007 年 9 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 978-7-80217-559-4
定 价 60.00 元

版权所有 侵权必究

前 言

随着我国经济体制改革的逐步深入,劳动用工制度逐渐从“固定工”过渡到“合同工”,劳动合同制度也显得日益重要。在这一背景下,我国自上个世纪80年代开始逐步推行劳动合同制度,并在1994年公布的《中华人民共和国劳动法》中对劳动合同制度作了专章规定,将之推行到所有用人单位和所有劳动者,不分单位的所有制性质,也不分固定工与临时工、管理人员、技术人员还是一般的工人。劳动合同制的普遍推行,是我国劳动法制的质的飞跃,它标志着我国计划经济时代固定工制度的结束,代之以市场体制的劳动合同制度,为我国市场经济体制改革奠定了基础。

但是,在日益市场化的经济生活中劳动关系也呈现出复杂多变的样态,《劳动法》中关于劳动合同的规定的不完善之处也日益显现。如未订立书面劳动合同导致的事实劳动关系大量存在,劳动合同的短期化特点明显,用人单位在招工时要求劳动者交纳押金或扣押身份证件的现象不断出现,用人单位随意变更、解除合同,以劳务派遣的方式规定法定义务的现象普遍存在,由此引发的劳动合同争议急剧上升,相关制度的缺失给争议的处理造成了一定的难度,完善劳动合同规则已经迫在眉睫。

有鉴于此,第十届全国人大常委会于2003年将劳动合同法纳入立法规划,经过近四年的反复推敲、论证,经过全国人大常委会的四次审议,《中华人民共和国劳动合同法》终于于2007年6月29日通过了,这部法律的通过对于规范用人单位与劳动者订立和履行劳动合同的行为,保护劳动者的合法权益,促进劳动关系和谐稳定,必将起到十分重要的作用。

《劳动合同法》主要从以下几个方面完善了劳动合同制度:第一,扩大了劳动合同制的适用范围。明确民办非企业单位中的劳动关系以及除公务员和参照公务员管理的工作人员之外的劳动者与其单位形成的劳动关系均适用《劳动合同法》;第二,明确了劳动合同期限。为了避免劳动合同短期

化的现象,《劳动合同法》明确规定了连续签订两次固定期限劳动合同后续签的,应当签订无固定期限劳动合同,同时,还规定了以完成一定工作任务为期限的劳动合同的适用情形;第三,规范了劳务派遣和非全日制用工形式。这两种用工形式在劳动力市场中所占比例日益增加,为避免用人单位借这些用工形式侵犯劳动者权益,《劳动合同法》对其中当事人的权利义务作了具有可操作性的规定;第四,完善了劳动合同订立、履行、变更、解除和终止的规则。结合我国劳动法实施过程中的经验,并参照先进国家劳动合同立法,《劳动合同法》对相关规则作了符合我国国情的规定。

为了准确理解和贯彻落实《劳动合同法》,我们组织最高人民法院、最高人民检察院、劳动和社会保障部、国家工商行政管理总局、国家税务总局、中国政法大学、中国人民大学、对外经济贸易大学等单位的专家和学者共同撰写了这套《中国劳动合同法理论与实务丛书》。本套丛书以《劳动合同法》为主线,结合现行生效的劳动合同法律、行政法规、部门规章、司法解释、国际公约,对《劳动合同法》作了全面阐释,相信本套丛书的出版对广大读者会有所裨益。

《劳动合同法办案手册》是本丛书中的一种。本书以新出台的《劳动合同法》为依据,按照劳动争议调解、仲裁、诉讼的需要,对我国现行有效的劳动合同法律、行政法规、部门规章、司法解释、国际公约进行了系统的整合,全书分总则、劳动合同的订立、劳动合同的履行和变更、劳动合同的解除和终止、特别规定(集体合同、劳务派遣与非全日制用工)、监督管理、法律责任、附则,内容全面系统,可供劳动争议调解、仲裁、诉讼参与人以及调解员、仲裁员、法官、律师使用。

人民法院出版社

2007年9月

目 录

第一章 总 则

第一节 一般规定

法 律

中华人民共和国劳动合同法（节录）……………（1）

中华人民共和国劳动法（节录）……………（2）

中华人民共和国合同法（节录）……………（6）

部门规章及文件

劳动部关于《中华人民共和国劳动法》若干条文的说明……………（7）

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》……………（24）

劳动部关于加强劳动合同管理完善劳动合同制度的通知……………（39）

劳动部关于实行劳动合同制度若干问题的通知……………（41）

劳动和社会保障部、中华全国总工会、中国企业联合会、企业家协会关于印发全面推进劳动合同制度实施三年行动计划的
通知……………（43）

劳动和社会保障部办公厅关于进一步做好劳动合同制度实施三年行动计划工作的通知……………（47）

劳动和社会保障部关于印发《中华人民共和国劳动合同法》宣传提纲的通知……………（49）

司法解释及文件

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）（节录）……………（68）

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) (节录)	(68)
----------------	------

第二节 调整范围

法 律

中华人民共和国劳动合同法 (节录)	(69)
中华人民共和国劳动法 (节录)	(69)
中华人民共和国民法通则 (节录)	(70)
中华人民共和国商业银行法 (节录)	(73)
中华人民共和国保险法 (节录)	(73)
中华人民共和国乡镇企业法 (节录)	(75)
中华人民共和国个人独资企业法 (节录)	(75)
中华人民共和国工会法 (节录)	(76)
中华人民共和国公务员法 (节录)	(76)

行政法规及文件

城乡个体工商户管理暂行条例 (节录)	(78)
中华人民共和国私营企业暂行条例 (节录)	(79)
社会团体登记管理条例 (节录)	(80)
民办非企业单位登记管理暂行条例 (节录)	(87)
国务院关于国家行政机关和企业事业单位社会团体印章管理的 规定	(90)

部门规章及文件

劳动部关于《中华人民共和国劳动法》若干条文的说明 (节录)	(93)
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 (节录)	(94)
社会团体分支机构、代表机构登记办法	(94)
劳动部、中国人民银行、中国工商银行、中国农业银行、中国 银行、中国建设银行、中国人民保险 (集团) 公司关于加快 国有商业银行、保险公司实行劳动合同制度的通知	(98)
农业部、劳动部关于乡镇企业实行劳动合同制度的通知	(99)
劳动部、国家工商行政管理局、中国个体劳动者协会关于私营 企业和个体工商户全面实行劳动合同制度的通知	(100)

人事部关于国家机关、事业单位工勤人员依照执行《劳动法》有关问题的复函	(102)
劳动部办公厅转发深圳市《关于企业取消干部工人身份界限实行全员劳动合同制若干问题的意见》的通知	(103)
实施《劳动法》中有关劳动合同问题的解答(节录)	(106)
劳动部关于订立劳动合同有关问题的通知	(106)
劳动部关于企业工会主席签订劳动合同问题的通知	(107)
民办非企业单位登记暂行办法	(108)
科技类民办非企业单位登记审查与管理暂行办法	(113)
体育类民办非企业单位登记审查与管理暂行办法	(116)
文化类民办非企业单位登记审查管理暂行办法	(120)
教育类民办非企业单位登记办法(试行)	(123)
民办非企业单位年度检查办法	(125)
司法解释及文件	
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)(节录)	(128)
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)(节录)	(128)
最高人民法院关于人民法院审理事业单位人事争议案件若干问题的规定	(129)
最高人民法院关于在民事审判工作中适用《中华人民共和国工会法》若干问题的解释(节录)	(130)
第三节 工会组织在劳动合同制度中的作用	
法 律	
中华人民共和国劳动合同法(节录)	(130)
中华人民共和国劳动法(节录)	(131)
中华人民共和国工会法	(131)
行政法规及文件	
国务院办公厅关于深入贯彻工会法支持工会工作的通知	(139)
部门规章及文件	
劳动部关于《中华人民共和国劳动法》若干条文的说明(节录)	(141)

中华全国总工会关于进一步推进劳动合同制度实施的通知·····	(142)
企业工会工作条例(试行)·····	(145)
中华全国总工会关于贯彻《国务院关于解决农民工问题的若干意见》的意见·····	(155)
中华全国总工会关于做好帮助和指导职工签订劳动合同工作的意见·····	(160)
司法解释及文件	
最高人民法院关于在民事审判工作中适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问题的解释·····	(164)

第二章 劳动合同的订立

第一节 用人单位招工的规定

法 律

中华人民共和国劳动合同法(节录)·····	(166)
中华人民共和国劳动法(节录)·····	(167)
中华人民共和国残疾人保障法(节录)·····	(168)
中华人民共和国民族区域自治法(节录)·····	(169)
中华人民共和国妇女权益保障法(节录)·····	(170)
中华人民共和国未成年人保护法(节录)·····	(172)

行政法规及文件

中国人民解放军志愿兵退出现役安置暂行办法·····	(172)
退伍义务兵安置条例·····	(174)
国务院、中央军委批转民政部、劳动部、总参谋部关于《退伍义务兵安置工作随用工单位改革实行劳动合同制的意见》的通知·····	(177)
国务院办公厅转发劳动保障部等部门关于进一步做好残疾人劳动就业工作若干意见的通知(节录)·····	(179)
中国人民解放军士官退出现役安置暂行办法·····	(184)
女职工劳动保护规定·····	(186)
禁止使用童工规定·····	(188)
全民所有制企业招用农民合同制工人的规定·····	(190)

国务院办公厅关于进一步做好改善农民进城就业环境工作的 通知	(195)
国务院关于解决农民工问题的若干意见	(199)
部门规章及文件	
劳动部关于《中华人民共和国劳动法》若干条文的说明 (节录)	(209)
劳动力市场管理规定	(211)
劳动部、公安部、外交部、对外贸易经济合作部关于颁发《外 国人在中国就业管理规定》的通知	(217)
招用技术工种从业人员规定	(223)
台湾香港澳门居民在内地就业管理规定	(225)
劳动和社会保障部、建设部、全国总工会关于加强建设等行业 农民工劳动合同管理的通知	(227)
劳动和社会保障部关于贯彻实施台湾香港澳门居民在内地就业 管理规定有关问题的通知	(230)
实施《劳动法》中有关劳动合同问题的解答 (节录)	(232)
劳动部办公厅关于固定工签订劳动合同有关问题的复函	(233)
劳动部办公厅关于固定工在转制过程中因劳动合同期限协商不 一致未签劳动合同问题的复函	(234)
劳动部办公厅对《关于实行劳动合同制度若干问题的请示》的 复函 (节录)	(234)
劳动部办公厅关于对劳部发〔1996〕354号文件有关问题解释的 通知 (节录)	(235)
劳动部办公厅关于贯彻《全民所有制企业招用农民合同制工人 的规定》中有关问题的复函	(236)
劳动部关于农民合同制工人续订劳动合同有关问题的复函	(236)
劳动部办公厅对《关于农民轮换工问题的请示》的复函	(237)
劳动和社会保障部办公厅关于农民工适用劳动法律有关问题的 复函	(238)
国家安全生产监督管理总局、教育部、劳动和社会保障部等关 于加强农民工安全生产培训工作的意见	(239)
劳动和社会保障部、建设部、全国总工会关于加强建设等行业 农民工劳动合同管理的通知	(243)

建设部、中华全国总工会关于进一步改善建筑业农民工作业、 生活环境切实保障农民工职业健康的通知·····	(246)
公安部、民政部、财政部、劳动人事部、卫生部、总参谋部、 总政治部、总后勤部关于贯彻执行志愿兵退出现役安置暂行 办法的通知·····	(249)
劳动和社会保障部关于贯彻落实《禁止使用童工规定》的通知 ·····	(251)
劳动和社会保障部办公厅对《关于童工问题的请示》的复函·····	(255)
劳动部办公厅对《关于劳动用工管理有关问题的请示》的复函 ·····	(256)
劳动部办公厅关于用人单位不签订劳动合同，员工要求经济补 偿问题的复函·····	(257)
劳动和社会保障部办公厅关于对事实劳动关系解除是否应该支 经济补偿金问题的复函·····	(258)
劳动和社会保障部关于建立劳动用工备案制度的通知·····	(258)

第二节 劳动合同的订立

法 律

中华人民共和国合同法（节录）·····	(261)
中华人民共和国劳动法（节录）·····	(264)
中华人民共和国合同法（节录）·····	(265)
中华人民共和国反不正当竞争法（节录）·····	(268)

部门规章及文件

劳动部关于《中华人民共和国劳动法》若干条文的说明（节录） ·····	(269)
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》的通知（节录）·····	(271)
劳动部关于实行劳动合同制度若干问题的通知（节录）·····	(273)
劳动部办公厅关于劳动合同期限问题的复函·····	(275)
劳动部办公厅对《关于如何理解“同一用人单位连续工作时间” 和“本单位工作年限”的请示》的复函·····	(275)
劳动部办公厅对《关于实行劳动合同制度若干问题的请示》的 复函·····	(276)

劳动部办公厅关于续订劳动合同是否要规定试用期的复函·····	(277)
劳动部办公厅关于劳动合同起算时间和试用期问题的复函·····	(277)
劳动部办公厅对《关于如何确定试用期内不符合录用条件可以 解除劳动合同的请示》的复函·····	(278)
劳动部办公厅对《关于劳动用工管理有关问题的请示》的复函 (节录)·····	(278)
劳动部关于企业职工流动若干问题的通知·····	(279)
劳动部办公厅、国家经贸委办公厅对“关于用人单位要求在职 职工缴纳抵押性钱款或股金的做法应否制止的请示”的复函 ·····	(280)
劳动部关于严禁用人单位录用职工非法收费的通知·····	(281)
劳动和社会保障部关于确立劳动关系有关事项的通知·····	(282)
司法解释及文件	
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)(节录)·····	(283)
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)(节录)·····	(283)
文书范本	
劳动合同书·····	(285)
北京市劳动合同书·····	(295)
吉林省劳动合同书·····	(303)
河南省劳动合同书·····	(311)
湖北省劳动合同书·····	(317)
福建省劳动合同书·····	(326)
云南省劳动合同书·····	(329)
 第三节 劳动合同的效力	
法 律	
中华人民共和国劳动合同法(节录)·····	(332)
中华人民共和国劳动法(节录)·····	(333)
中华人民共和国合同法(节录)·····	(334)

部门规章及文件

- 劳动部关于《中华人民共和国劳动法》若干条文的说明（节录）
..... (336)
- 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》的通知（节录） (337)
- 劳动部办公厅对《关于如何理解无效劳动合同有关问题的请示》
的复函 (337)

司法解释及文件

- 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）（节录） (338)

第三章 劳动合同的履行和变更

第一节 劳动合同履行的一般规则

法 律

- 中华人民共和国劳动合同法（节录） (339)
- 中华人民共和国劳动法（节录） (340)
- 中华人民共和国合同法（节录） (340)

部门规章及文件

- 劳动部关于《中华人民共和国劳动法》若干条文的说明（节录）
..... (343)
- 劳动部关于实行劳动合同制度若干问题的通知（节录） (343)

司法解释及文件

- 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）（节录） (344)

第二节 劳动合同的履行——给付劳动报酬

法 律

- 中华人民共和国劳动合同法（节录） (344)
- 中华人民共和国劳动法（节录） (345)

行政法规及文件

- 国务院办公厅关于切实解决建设领域拖欠工程款问题的通知 (346)

部门规章及文件

劳动部关于《中华人民共和国劳动法》若干条文的说明（节录）	(348)
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》的通知（节录）	(350)
劳动部关于印发《工资支付暂行规定》的通知	(352)
劳动部关于印发《对〈工资支付暂行规定〉有关问题的补充规定》的通知	(355)
最低工资规定	(357)
人事部关于机关、事业单位工作人员在停职审查期间工资处理意见的通知	(359)
人事部关于国家机关工勤人员和事业单位工作人员受行政纪律处分工资问题处理意见的通知	(360)
劳动和社会保障部、建设部关于印发《建设领域农民工工资支付管理暂行办法》的通知	(362)
劳动和社会保障部、建设部、公安部、监察部、司法部、工商行政管理总局、中国人民银行、全国总工会、中国银行业监督管理委员会关于进一步解决拖欠农民工工资问题的通知	(364)
司法部、建设部关于为解决建设领域拖欠工程款和农民工工资问题提供法律服务和法律援助的通知	(369)

司法解释及文件

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）（节录）	(373)
最高人民法院关于集中清理拖欠工程款和农民工工资案件的紧急通知	(373)

第三节 劳动合同的履行——工作时间**法 律**

中华人民共和国劳动合同法（节录）	(376)
中华人民共和国劳动法（节录）	(376)

行政法规及文件

国务院关于职工工作时间的规定	(378)
全国年节及纪念日放假办法	(379)

部门规章及文件

劳动部关于《中华人民共和国劳动法》若干条文的说明（节录）	(380)
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》的通知（节录）	(382)
劳动部关于颁发《〈国务院关于职工工作时间的规定〉的实施办法》的通知	(384)
人事部关于印发《国家机关、事业单位贯彻〈国务院关于职工工作时间的规定〉的实施办法》的通知	(386)
劳动部关于印发《关于企业实行不定时工作制和综合计算工时工作制的审批办法》的通知	(387)
劳动部关于印发《〈国务院关于职工工作时间的规定〉问题解答》的通知	(389)

第四节 劳动合同的履行——劳动保护

法 律

中华人民共和国劳动合同法（节录）	(392)
中华人民共和国劳动法（节录）	(392)
中华人民共和国安全生产法（节录）	(394)
中华人民共和国矿山安全法（略）	(399)

行政法规及文件

中华人民共和国矿山安全法实施条例（略）	(399)
使用有毒物品作业场所劳动保护条例（节录）	(399)

部门规章及文件

劳动部关于《中华人民共和国劳动法》若干条文的说明（节录）	(406)
企业职工劳动安全卫生教育管理规定	(409)
劳动防护用品管理规定	(413)
从事技术工种劳动者就业上岗前必须培训的规定	(416)

第五节 国企改制中劳动关系的处理

法 律

中华人民共和国劳动合同法（节录）	(417)
------------------------	-------

部门规章及文件

- 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》的通知（节录）……………（418）
- 劳动部关于实行劳动合同制度若干问题的通知（节录）……………（419）
- 劳动部关于企业实施股份制和股份合作制改造中履行劳动合同问题的通知……………（420）
- 劳动部、国家经贸委关于印发《现代企业制度试点企业劳动工资社会保险制度改革办法》的通知……………（421）
- 劳动和社会保障部关于制止和纠正违反国家规定办理企业职工提前退休有关问题的通知……………（424）
- 劳动和社会保障部办公厅关于破产企业职工安置有关政策问题的复函……………（427）
- 劳动和社会保障部办公厅关于对破产企业离退休人员养老保险有关问题的复函……………（428）
- 劳动和社会保障部办公厅关于兼并破产企业职工提前退休问题的函……………（429）
- 劳动和社会保障部、国家经济贸易委员会、科学技术部、财政部关于国家经贸委管理的 10 个国家局所属科研机构转制后有关养老保险问题的通知……………（429）
- 劳动和社会保障部关于做好关闭破产国有企业职工安置方案审核工作的通知……………（431）

司法解释及文件

- 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）（节录）……………（433）
- 最高人民法院关于审理与企业改制相关的民事纠纷案件若干问题的规定……………（434）

第六节 劳动合同的变更**法 律**

- 中华人民共和国劳动合同法（节录）……………（438）
- 中华人民共和国劳动法（节录）……………（439）
- 中华人民共和国合同法（节录）……………（439）

部门规章及文件

- 劳动部关于《中华人民共和国劳动法》若干条文的说明（节录）
..... (440)
- 劳动部办公厅关于职工应征入伍后与企业劳动关系的复函..... (441)

第四章 劳动合同的解除和终止

第一节 劳动合同的解除

法 律

- 中华人民共和国劳动合同法（节录）..... (442)
- 中华人民共和国劳动法（节录）..... (445)
- 中华人民共和国合同法（节录）..... (446)
- 中华人民共和国工会法（节录）..... (449)
- 中华人民共和国职业病防治法（节录）..... (449)

行政法规及文件

- 女职工劳动保护规定..... (450)
- 使用有毒物品作业场所劳动保护条例（节录）..... (452)
- 企业职工奖惩条例..... (453)

部门规章及文件

- 劳动部关于《中华人民共和国劳动法》若干条文的说明（节录）
..... (456)
- 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》的通知（节录）..... (459)
- 劳动部关于实行劳动合同制度若干问题的通知（节录）..... (462)
- 劳动部办公厅对《关于职工被公安机关“收容教育”企业能否
与之解除劳动合同的请示》的复函..... (463)
- 劳动部办公厅对《关于取保候审的原固定工不签订劳动合同的
请示》的复函..... (463)
- 劳动部办公厅关于企业职工被错判宣告无罪释放后，是否应恢
复与企业的劳动关系等有关问题的复函..... (464)
- 企业职工患病或非因工负伤医疗期规定..... (464)
- 劳动部办公厅对《关于患有精神病的合同制工人解除劳动合同