



公司法务高级管理丛书

7

总编 王正志

商家泉 戢磊◎编著

公司劳动人事管理

*Gongsi
Laodong Renshi Guanli*



解决公司各种法律困境

提供有效预防公司法律风险的策略与方法

融法律于公司管理全过程

通过法律专业人士对公司运营细节的把握，堵塞法律漏洞，实现公司规范管理



法律出版社
LAW PRESS·CHINA



公司法务高级管理丛书
GONGSI FAWU GAOJI GUANLI CONGSHU

● 总编 王正志

7

公司劳动人事管理

■
商家泉 戢 磊◎编著



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

● *Gongsi Laodong Renshi Guanli*

图书在版编目(CIP)数据

公司劳动人事管理 / 商家泉、戢磊编著. —北京:法律出版社,
2007. 10

(公司法务高级管理丛书)

ISBN 978 - 7 - 5036 - 7755 - 7

I. 公… II. ①商…②戢… III. 公司—劳动人事—法规—基本
知识—中国 IV. D922.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 150664 号

©法律出版社·中国

责任编辑/林 红

装帧设计/汪奇峰

出版/法律出版社

编辑统筹/法律应用出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京北苑印刷有限责任公司

责任印制/陶 松

开本/787×1092 毫米 1/16

印张/22.75 字数/341 千

版本/2007 年 11 月第 1 版

印次/2007 年 11 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)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

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、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636 北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

苏州公司/0512-65193110

书号:ISBN 978 - 7 - 5036 - 7755 - 7

定价:48.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)



公司法务高级管理丛书
GONGSI FAWU GAOJI GUNLI CONGSHU

编委会

总编：王正志

副总编：

李和平 刘 瑛 邵 男 孙红新
王辉才 王 瑜 张亚梅 欧阳光

编辑委员会（按姓氏拼音排序）：

郭 晶 戢 磊 刘 韬 刘 瑛
欧阳光 商家泉 孙红新 田美玉
汪桂林 王 怀 王晓丰 王 瑜
王正志 吴 帆 温宇洋 于学英
张杨清 朱怡研

出版前言

The Law Press Preface

“其实并不是 GE 的业务使我担心,而是有什么人做了从法律上看非常愚蠢的事而给公司的声誉带来污点,并使公司毁于一旦。”

杰克·韦尔奇

当前公司法律服务市场上存在一种极不正常的需求现象,即许多公司重诉讼而轻预防。这些公司常常会在诉讼临门时不惜一切代价试图胜诉。实践证明,诉讼是公司解决危机与风险的最后选择,也是一种善后处理方式。胜诉需要坚实的证据基础和先在的许多严密管理制度和法律程序的保障,而出现问题的公司在此方面常处于劣势。因此当公司诉讼缠身企图寻求律师帮助时,也往往回天乏术。

事实上,公司的核心能力并非取决于其诉讼能力,而是通过一系列的管理能力提升和避免由于工作中的疏忽而引起的争议和诉讼,从而以较小的成本支出达到化解不特定法律风险的目的。这才是企业应当采取的上策,当然,这需要企业在管理能力、人员素质上都有较大的提高。

公司作为一种组织体,从筹建到成立之后的运营时刻都处于动态之中,其所从事的决策或交易之间往往具有一定的关联性,因此法律风险的发生或法律问题的出现常常是全局运作中因果链条中的一环。在这种现状下,解决公司各种法律困境、有效预防风险,最好也最实用的手段就是融法律于公司运营的全过程,通过法律专业人士对公司运营细节的把握,堵塞法律漏洞,实现规范管理。

本套丛书旨在告诉读者,在公司运营过程中,法务人员扮演着至关重要的角色。法律专业人士将以其熟练的法律知识、富于实效的法律技能,为公司经营者提供优质的法律咨询并通过为公司量身设计、制作规范的管理制度,来防控法律风险,实现公司对经济利益的追求。这也是成熟市场经济国家商事交易中律师价值的最大体现。

简而言之,公司法务工作主要分为以下两方面:

- 通过跟踪公司运营的全过程,以法律的手段与方法管理公司;
- 针对具体法律问题提供解决策略。

针对上述法务工作的重点,通过与经验丰富的公司法律专业人士研究与探讨,本套丛书最终圈定在公司实务领域发生概率最大,与公司运营切身利益直接相关的合同、劳动人事、知识产权、债权债务、投资、税收、法律纠纷及法律风险八个专题展开创作。

本套丛书总体上采用深入浅出的写作手法,在阐述法律规定及原理的同时,更注重对具体法务管理流程及操作实践的展示,具有很强的实务性。

公司业务对于所有法律从业者而言,几乎占据法律服务市场的半壁江山,因此,如何以完备的法律知识为公司提供优质服务,恐怕是所有法律执业者孜孜以求之事。从这个意义上看,本套丛书立足于公司法律管理经验及方法、策略的实务创作方式,或许能够唤起公司法律人士的共鸣。希望读者通过阅读本套丛书,能够在公司法务管理方法、技能、流程与经验上有所提升,并最终形成自己一套行之有效的法务管理经验,来为公司提供法律帮助。

最后要说的是,本套丛书虽以公司法务(包括内聘与外聘)、律师等作为主要读者,但非律师的公司管理者、经营者或其他商业人士亦可以从中获益。通过本套丛书,在理解法律管理重要性的同时,商业人士可以与法律精英合作打造完美公司的管理范例,并对法律人士提供的服务作出合理评定。

序

Preface

随着市场经济的逐步完善,公司作为核心经济主体的地位日益彰显。经济学定律表明,利益越大,风险越大。在竞争日益激烈与市场环境变化莫测的背景下,公司既可能面临丰厚的经济回报,也蕴涵着更多风险。公司风险主要有自然风险、商业风险和法律风险。前两种风险分别是以不可抗力和市场因素为特征,具有不可预期性。而法律风险是以势必承担法律责任为特征的,具有可预期性和可控性。因此,面对生动、纷繁复杂、非规则化的法律实践,公司经营者必须树立一种全新的法律管理理念,以法律专业人士对其经营管理的全过程进行指导,使其在实现经营目标并获得可持续发展的利润空间的同时,达到最大限度化解公司法律风险的目的。

公司聘请专业法律人士为其出谋划策需要注意把握两个关键点,即法律专业能力+介入时机。其重要性可从我国古代一则故事中得到启示:

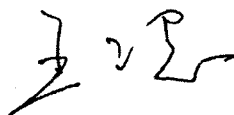
魏文王问名医扁鹊:“你们家兄弟三人,都精于医术,到底哪一位最好?”扁鹊答:“长兄最好,中兄次之,我最差。”文王再问:“那为什么你最出名?”扁鹊答:“长兄治病,是治病于病情发作之前。由于一般人不知道他事先能铲除病因,所以他的名气无法传出去。中兄治病,是治病于病情初起时。一般人以为他只能治轻微的小病,所以他的名气只及本乡里。而我是治病于病情严重之时。一般人都看到我在经脉上穿针管放血、在皮肤上敷药等大手术,所以以为我的医术高明,名气因此响遍全国。”

该则故事说明一个道理,医生看病在时机的选择上,事后控制不如事中控制,事中控制不如事前控制。由此推之,公司法务工作亦是如此。有远见的公司领导者或投资人在成立公司初期或公司筹建过程就应该意识到法律对公司的价值并在恰当时机将最适合的人选纳入公司这一组织体内部,以达到从源头上防范公司法律风险的目的。毫无疑问,公司长远发展与规范经营需要扁鹊式长兄式的法律人士为

其出谋划策,公司应该避免犯上述故事中普通人的错误认识。

基于上述目的,笔者根据多年从事公司法律实务的经验,通过对业内公司领域法律专家、律师、公司内部法务人员(in house lawyer)以及公司管理者等的调查,总结公司法务工作的操作思路、运作流程以及行之有效的管理手段,针对目前公司运营过程中多发性的法律问题,汇集成合同、法律风险、债权债务、劳动人事、法律纠纷、投资、知识产权以及税收等八个专题,从法律的角度进行了全方位的梳理与规范。相信这些管理经验及策略能够给那些行走在公司法律服务旅程中的律师、法务人员、管理者提供一些处理实际问题的思路和方法。

本书主要由具有丰富法律实务经验的专业人士著就。写作过程实非坦途,个中艰辛,如人饮水,冷暖自知。但所幸本套丛书的作者团队,能够在繁忙的工作中自始至终维持创作热情。在本套丛书即将付梓之际,谨向所有参与本套丛书的作者、高博隆华律师事务所、飞科艾普知识产权公司的同仁以及法律出版社的林红编辑道声感谢!



自序

The Author's Preface

随着市场经济的发展、大众法律观念的增强以及我国劳动用工制度的变化,劳动者与企业之间的利益冲突愈发明显与激烈。在这种背景下,《公司劳动人事管理》一书的出版,可以帮助用人单位精确了解并掌握劳动法的操作原理与实务,以便在完善企业劳动人事管理制度的同时与劳动者建立良好和谐的关系,从而更大限度激发人力资本的效能。

本书融法理于实务,通过对形形色色劳动案例的分析以及劳动人事管理制度的合理设计,旨在帮助企业避免劳动纠纷,在保护劳动者合法权益的同时,实现企业利益的最大化。

本书主要特征在于:

- 为公司经营者、管理者、法务人员避免和正确处理公司、企业劳动人事纠纷提供法律依据及处理技巧;
- 为律师、法律专业人士办理劳动案件参考之用;
- 为非专业需求者学习、查询相关劳动法律问题做指导。

编写本书,耗时7个月有余,其间参阅大量法律专业书籍、典型案例,并尽数查询相关法律法规,可谓夙夜匪懈,但疏误难免,敬请读者不吝指正。



Contents 目 录

出版前言/1

序/1

自序/1

第一编 公司劳动人事管理的现状与 误区/1

第一节 现状解读/3

第二节 误区评价/4

第三节 完善之道/6

第四节 构建完美公司劳动人事管理体系的价值/8

第二编 公司劳动人事管理规划与法律 设计/9

第1章 公司招聘员工及劳动合同签订过
程中的法律问题/11

第一节 招聘过程中的法律问题/11

一、招聘过程中性别、年龄、地域或其他方
面歧视的行为/11

二、为确保员工稳定性而收取押金、扣押证
件的行为/12

三、如何应对应聘者虚假陈述工作经历、提供
虚假学历等证件的行为/12

四、发放录用通知书的法律问题/13

第二节 与员工签订劳动合同的法律问 题提示/15

一、不签订劳动合同的法律风险评价/15

二、如何签订合法有效的劳动合同/18

三、劳动合同期限的处理技巧/23

四、劳动合同内容设计及风险评价/24

五、双重/多重劳动关系的风险防范/26

第三节 集体合同的谈判与签订/31

一、集体合同与劳动合同的区别/31

二、签订集体合同的程序/34

三、集体合同的内容设计、风险评价及谈判
策略/35

第四节 无固定期限劳动合同的谈判和 签订/36

一、对无固定期限劳动合同的误读和重新
定位/36

二、无固定期限劳动合同的谈判方法和签
订技巧/40

三、变更或解除无固定期限劳动合同的法
律风险分析/41

第五节 劳务合同与人力资源外包外派 的运用/44

一、区分两个概念——劳务合同与劳动合
同/44

二、外派劳务合同的协商和订立/48

三、解除和终止劳务关系的途径/51

四、人力资源外包外派的优势分析和风险
防范/53

五、劳务外派企业争议解决方案/56

第2章 公司试用期劳动关系的管理及法 律设计/58

第一节 试用期和劳动合同期限的关系

界定/59

第二节 试用期内员工的特殊权利/61

第三节 试用期内公司解除劳动合同的条件和相关问题/63

第四节 公司试用期合法设置的方式以及劳动关系中常见的“六期”/68

第五节 关于在劳动合同内对试用期内培训费进行约定的技巧/72

第六节 学会用好试用期制度这柄双刃剑/75

第3章 公司员工人力成本控制与休假制度的管理规划/78

第一节 一般工资支付和争议管理/78

一、《劳动法》及相关法律法规中工资的含义与最低工资制度/78

二、工资支付的形式、时限与对象/80

三、公司扣发员工工资的法律风险处理/84

四、加班加点工资支付处理手段/89

五、员工个人所得税代扣代缴的通行做法/93

第二节 合理运用最低工资标准降低人力成本/98

一、最低工资法律含义解析/98

二、最低工资的基本构成/100

三、运用最低工资降低人力成本的法律策略/103

第三节 员工休假的管理技巧/106

一、员工休息休假时间包含的内容/106

二、以补休代替法定节假日加班工资的法律风险/109

第4章 公司员工社会保障与劳动保护法律问题处理/113

第一节 社会保险的缴纳与管理/113

一、社会保险的性质及基本内容/113

- 二、社会保险的缴纳范围及比例/119
- 三、企业职工可享受的社会保险待遇条件/123
- 四、员工试用期内的社会保险处理方案/127
- 五、不缴纳最低标准社会保险的法律风险/128
- 第二节 员工劳动安全保障及事故处理策略/131
 - 一、关于员工患病及法定医疗期的规定/131
 - 二、职业病的防护及法律规定/136
 - 三、工伤事故的认定及法律处理程序/136
 - 四、工伤事故的赔偿额计算/143
 - 五、非法用工的工伤赔偿标准/148

第5章 公司员工岗位管理的处理技巧/152

- 第一节 公司建章立制的合法性管理/152
 - 一、制定公司各项基本规章制度的重要意义/152
 - 二、公司规章制度制定的法律程序/155
 - 三、在员工岗位管理中合理运用公司规章制度/157
- 第二节 员工违纪行为与调职的处理措施/158
 - 一、员工违纪的处罚种类/158
 - 二、处理违纪员工的合法程序及风险防范/161
 - 三、违纪处理与调职调薪/167

第6章 公司特殊群体的劳动权益保护及处理方案/169

- 第一节 女员工劳动权益的保护和管理/169
 - 一、女职工的劳动禁忌/169
 - 二、女员工特殊期内的劳动保护/172
 - 三、解除特殊期女员工劳动关系的注意

要点/175

第二节 患病员工劳动权益的保护和管理/180

一、患病员工的医疗待遇管理/180

二、患病员工的特殊劳动权益/182

三、解除患病员工劳动关系的程序/183

第三节 其他特殊劳动者的劳动权益保护/187

一、未成年员工的劳动权益保护/187

二、外国人在我国就业的特别要求及法律风险防范/191

三、农民工劳动权益保护与用工对策管理/196

四、残疾员工的劳动权益保护/201

五、被拘留、劳改及犯罪员工的劳动关系处理策略/206

第7章 公司商业秘密保护策略与竞业禁止的处理技巧/209

第一节 商业秘密保护策略/209

一、商业秘密的认定与保护范围/209

二、保密岗位的确定依据与程序/212

三、合理设计商业秘密的保护措施/214

四、商业秘密侵权的风险防范与法律救济/218

第二节 竞业禁止的处理与风险防范/221

一、竞业禁止的认定/221

二、竞业禁止的内容和法律责任/226

三、竞业禁止期的经济补偿策略设计/228

四、不支付竞业禁止期经济补偿金的法律后果/229

第8章 公司员工离职劳动关系管理策略/232

第一节 公司应对员工离职的策略

安排/232

一、员工离职的原因与类型/232

二、公司主动强制性裁员的操作要点与分析/238

三、不同类型裁员的处理技巧/241

四、终止合同辞退劳动者的法律风险及对策/244

五、辞退员工的注意要点/246

第二节 辞退员工的经济补偿管理
对策/254

一、经济补偿金的概念和法定标准/254

二、必须支付经济补偿金的情形、经济补偿金的计算方法及相关问题/259

三、一次性经济补偿金与一次性安置费的区别/266

第三节 防止员工流失的法律控制
策略/270

一、员工擅自离职的法律风险/270

二、员工培训的有关问题分析/273

三、员工离职时住房福利等的处理方法/278

四、员工辞职时的法律义务/281

五、如何留住递交辞呈的好员工/283

第9章 公司劳动争议的解决对策/288

第一节 劳动争议的前期协调与调解
策略/288

一、积极发挥劳动争议调解委员会和工会的协调作用/288

二、集体协商(谈判)的操作策略分析/289

三、调解劳动争议的程序与时限/291

四、劳动争议调解协议的执行力分析/293

第二节 劳动争议仲裁处理方案设计/295

一、劳动争议仲裁委员会的受案范围/295

二、劳动争议仲裁的管辖原则/298

三、劳动争议主体确认及立案策略/300

四、劳动争议仲裁的时效与审限/303

五、慎重提出劳动争议仲裁请求/311

六、劳动争议仲裁中的举证责任分配/312

七、劳动争议仲裁的效力与执行力/317

第三节 劳动争议诉讼的处理策略/318

一、正确界定劳动争议诉讼/318

二、人民法院受理劳动争议案件的条件与范围/320

三、劳动纠纷与债务关系同时存在如何处理/326

四、如何在个案中区分劳动关系与劳务关系/329

第 10 章 了解新的劳动合同法/332

第一节 《劳动合同法》颁布实施的重要意义/332

第二节 《劳动合同法》是对劳动合同制度的进一步完善/333

第三节 《劳动合同法》的要点和亮点/334

第四节 《劳动合同法》对企业的影响/341



第一编

公司劳动人事管理的现状与误区

