

劳动合同法学习培训教材

中华人民共和国劳动合同法学习辅导丛书

张喜亮 主编



中华人民共和国 劳动合同法 百题问答

王新雨 编著

中央文献出版社

中华人民共和国劳动合同法学习辅导丛书

中华人民共和国劳动合同法 百题问答

王新雨 编著

中央文献出版社

图书在版编目(CIP)数据

中华人民共和国劳动合同法百题问答/王新雨编写.
北京:中央文献出版社,2007.7
(中华人民共和国劳动合同法学习辅导丛书/张喜亮主编)
ISBN 978-7-5073-2310-8

I. 中… II. 王… III. 劳动合同—合同法—中国
—问答 IV. D922.52-44
中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 073227 号

**中华人民共和国劳动合同法学习辅导丛书
中华人民共和国劳动合同法百题问答**

主 编/张喜亮
本册编者/王新雨
责任编辑/王丛标
封面设计/东雨书籍装帧工作室
版式设计/张永庆

出版发行/中央文献出版社
地 址/北京西四北大街前毛家湾 1 号
邮 编/100017
销售热线/63097018
经 销/新华书店
排 版/中创彩色印刷有限公司
印 刷/北京市彩虹印刷有限责任公司
装 订/北京市彩虹印刷有限责任公司

850×1168mm 32 开 17.625 印张 410 千字
2007 年 7 月第 1 版 2007 年 7 月第 1 次印刷
印数:1-5000 套

ISBN 978-7-5073-2310-8 定价:45.00 元(全三册)

本社图书如存在印装质量问题,请与印厂联系调换
版权所有 违者必究

《中华人民共和国合同法学习辅导丛书》

主 编：

张喜亮

中国劳动关系学院副教授，劳动法律法规专家，劳动和社会保障部职业鉴定中心中国人力资源专业委员会专家，中国劳动法学会理事，北京双高志信人才派遣公司首席法律顾问。

副主编：

王新雨

中国政法大学法律系法学专业毕业，天津市工会管理干部学院法学教师，发表学术文章数十篇，主编和参加编写劳动法、工会法著作和教材若干部，北京德恒律师事务所天津分所兼职律师。

刘 耕

天津市工会管理干部学院法学副教授，律师，全国优秀劳动争议仲裁员。长期从事劳动法、经济法教学。著有《新编劳动法教程》、《新编法学教程》等近百万字法律教材，并发表法学论文 20 余篇。

廖义全

原任中国人民解放军总后勤部经济贸易局副局长，现任国务院国有资产监督管理委员会国资委研究中心主任助理，主持了“现代企业制度构架下的职工民主管理研究”课题，参与研究了河南省济源市“十一五”工业发展规划，担任《国有资产管理大全》副主编、《中国加入世界贸易组织百科全书》副主编，近年来参与了中央企业重组改制等重大课题及政策研究，正在主持“非职工代表大会形式的民主管理研究”等有关劳动关系方面的课题，发表《现代企业制度框架下职工代表大会职权研究》等学术论文若干篇。

序 言

《中华人民共和国劳动合同法》经历了在全国公开讨论和多次修改后，现在正式颁布。这是我国劳动关系领域的一件大事，受到了社会各届的关注。2006年3月，该法的征求意见稿在全国公布后，仅仅是一个月的时间，社会各界提出的意见和建议多达近20万件，可以说这是中国立法史上前所未有的。劳动合同法立法有如此多的人士参与，说明了这部法律在中国社会生活中的意义之重大。

自1995年《中华人民共和国劳动法》颁布实施以后，中国的劳动关系开始步入了与社会主义市场经济相适应的契约化轨道。劳动法典实施以来，中国的劳动关系也经历了重大的变革，形成了劳动关系多元化的格局。尤其是大量的农民涌入城市，提升到工业领域，出现了中国特色的“农民工”。农民工为中国的经济发展注入了新的活力，促进了城市的发展，也增加了农民的收入，对中国的经济发展作出了重要的贡献。然而，我们也不得不承认，这些农民工中的大部分，没有能够真正享受到城镇劳动者应有的待遇：有的工资被尽可能地被压低、拖欠、拒付，降低福利、拒缴保险、劳动保护条件恶劣，为了降低劳动力成本，农民工在一些用人单位几乎成了部分城镇劳动者的替代者。国有企业减员增效及其对民营企业的示范效应，致使一些用人单位不规范用工和野蛮用工，为规避法律责任而拒签劳动合同等现象比比皆是。从规范用工行为、保护劳动者合法权益、构建和谐劳动关系出发，制定一部《中华人民共和国劳动合同法》的呼声越来越高。

《中华人民共和国劳动合同法》的颁布实施，将对中国境内

的企业、事业单位、国家机关、社会团体及其他经济组织等用人单位的劳动关系管理，将产生重大的影响。劳动合同法秉承了劳动法典的基本精神，也增加、扩展和修正了劳动法典的一些内容。劳动合同法增加了竞业限制、劳务派遣用工、非全日制用工等方面规定，拓展了签订无固定期限劳动合同的情形，限制解除劳动合同的条件、经济性裁员优先保留人员的条件方面的内容，修改了用人单位与劳动者双方协商解除劳动合同的补充办法，强化了工会在劳动关系中的作用，等等。贯彻执行劳动合同法，用人单位的人力资源管理工作及的工会工作都面临着新的课题。

为了帮助用人单位和用人单位的工会更好地贯彻落实《中华人民共和国劳动合同法》，我们经过努力，完成了《劳动合同法百题问答》、《劳动合同法学习辅导读本》和《劳动合同法基础知识问答》这三部小书。《劳动合同法百题问题》由王新雨老师编著、《劳动合同法学习辅导读本》由刘耕老师编著，张喜亮老师对全书进行了统稿，廖义全先生参与了书稿修改等工作。劳动合同法刚刚颁布实施，我们虽然积极参与了劳动合同法草案的讨论，但是我们也和大家一样，有一个对这部法律学习的过程。所以，这三本书中难免有疏漏和不足之处，敬请读者批评指正，在工作中应以劳动合同法的原本立意为准则。

张喜亮
于花园村无为斋



- 一、什么是劳动合同？ /1
- 二、什么是劳动合同法？ /2
- 三、劳动合同法的立法宗旨是什么？ /3
- 四、我们国家已经有劳动法了，为什么还要制定劳动合同法？ /4
- 五、劳动合同法的基本原则是什么？ /5
- 六、什么是劳动合同法律关系？ /8
- 七、劳动合同法的适用范围是什么？ /10
- 八、什么是民办非企业单位，其特点和分类是怎样的？ /12
- 九、劳动者订立劳动合同的必要性是什么？ /14
- 十、订立劳动合同的基本原则是什么？ /15
- 十一、什么是劳动合同的法律效力？ /17
- 十二、什么是规章制度？用人单位制定规章制度应该注意哪些问题？ /18
- 十三、用人单位内部规章制度的效力和作用是什么？无效应承担什么样的法律责任？ /20
- 十四、劳动者违反用人单位规章制度，帮助他人私开银行存款账户是否可以解除劳动合同？ /21
- 十五、劳动合同法对用人单位订立劳动合同不得收取钱物方面有何规定？ /22

- 十六、什么是协调劳动关系三方机制？如何充分发挥这一机制的重要作用？/24
- 十七、工会组织在签订劳动合同中起什么作用？/25
- 十八、什么是劳动关系？劳动关系与劳务关系有何区别？/27
- 十九、劳动合同的订立程序是怎样的？/30
- 二十、劳动合同法规定的劳动合同订立形式是什么？/31
- 二十一、什么是劳动合同当事人的告知义务？/32
- 二十二、劳动者虚构工作经历，用人单位应如何处理？/33
- 二十三、未订立书面劳动合同，对劳动者待遇不明的情况应如何处理？/35
- 二十四、什么是劳动合同期限？劳动合同法确定了几种劳动合同期限？/36
- 二十五、在什么情况下用人单位要与劳动者签订无固定期限的劳动合同？/37
- 二十六、用人单位乘人之危不与劳动者订立无固定期限的劳动合同应如何处理？/38
- 二十七、什么情况下用人单位要与劳动者签订以完成一定工作任务为期限的劳动合同？/40
- 二十八、劳动合同的法定必备条款是什么？/41
- 二十九、国家对劳动者的工作时间和休息休假的标准是怎么确定的？/44
- 三十、国家对劳动者的工资发放有何具体规定？/46
- 三十一、什么是最低工资？国家对此有什么具体规定？/47
- 三十二、我国的社会保险主要包括哪些种类？/48
- 三十三、用人单位在对劳动者提供劳动保护方面应遵守哪些规定？/49

- 三十四、用人单位对劳动者的个人防护方面应提供什么样的条件？/51
- 三十五、用人单位应当对女职工承担哪些特殊保护义务？/52
- 三十六、用人单位与劳动者在劳动合同中可以约定哪些协商条款？/54
- 三十七、什么是劳动合同的试用期？劳动合同法规定了几种试用期？/56
- 三十八、劳动者已经在书面文件上签字，声明与用人单位再无纠葛，是否还可以提起劳动争议仲裁？/57
- 三十九、什么是竞业限制？劳动合同法对此有哪些具体规定？/59
- 四十、如何判断竞业禁止条款是否有效？/61
- 四十一、用人单位与非在岗职工的劳动合同如何签订？/65
- 四十二、什么是无效劳动合同？其法律后果是什么？/65
- 四十三、劳动合同法对用人单位不按法律规定支付劳动报酬的如何处理？/67
- 四十四、用人单位不支付劳动者的加班、加点工资的应如何处理？/68
- 四十五、劳动合同法对职工培训和服务期是如何规定的？/70
- 四十六、什么是劳动合同的变更？在什么情况下可以对劳动合同进行变更？/71
- 四十七、什么是劳动合同的解除？解除劳动合同与开除、除名有什么区别？/74
- 四十八、劳动者在什么情况下可以解除劳动合同？/75
- 四十九、用人单位对精神病患者可否解除劳动合同？/78
- 五十、用人单位在什么情况下可以单方解除劳动合同？/79
- 五十一、劳动者被判管制、监外执行、缓刑或劳动教养是否要解除劳动合同？/82

- 五十二、用人单位单方解除劳动合同应当履行什么手续？/84
- 五十三、用人单位在什么情况下不得解除劳动合同？/85
- 五十四、什么是职业病？患职业病的职工应享受什么待遇？/86
- 五十五、如何确定职工患病或非因工负伤的医疗期？/88
- 五十六、对请长病假的职工在医疗期满后有何规定？/89
- 五十七、什么是用人单位的经济性裁员？其条件和程序是什么？/90
- 五十八、我国法律、法规对用人单位经济性裁员做了哪些限制性规定？/92
- 五十九、什么是劳动合同终止？什么情况下可以终止劳动合同？/93
- 六十、《中华人民共和国劳动合同法》规定劳动者被人民法院宣告死亡或者宣告失踪的，用人单位可以终止劳动合同，那么什么是宣告失踪和宣告死亡？其条件和程序各是什么？/94
- 六十一、什么是解除劳动合同的经济补偿？其标准是什么？/96
- 六十二、由劳动者提出解除劳动合同的是否都给予经济补偿？补偿标准是怎么规定的？/97
- 六十三、对劳动者个人因解除劳动合同取得经济补偿金是否征收个人所得税？/99
- 六十四、由用人单位提出解除与劳动者的劳动合同，在什么情况下不支付经济补偿金？/100
- 六十五、由用人单位提出解除与劳动者的劳动合同，在什么情况下要支付经济补偿金？支付标准是什么？/101
- 六十六、用人单位与劳动者正常终止劳动合同是否要支付补偿金？/103
- 六十七、用人单位违法解除或者终止劳动合同应当承担什么法律后果？/104
- 六十八、用人单位解除或者终止劳动合同的后续义务是什么？/106

- 六十九、用人单位丢失劳动者档案是否应承担赔偿责任？/107
- 七十、劳动合同终止后劳动者的后续义务是什么？/109
- 七十一、我国现行劳动合同管理的主要措施有哪些？/109
- 七十二、什么是集体合同？建立集体合同制度的重要意义是什么？/112
- 七十三、集体合同与劳动合同有什么不同？/114
- 七十四、什么是专项集体合同？/115
- 七十五、集体合同应包括哪些内容？/118
- 七十六、集体合同的签订程序是什么？/120
- 七十七、什么是集体协商代表？其构成和产生是怎样的？/123
- 七十八、集体协商代表的权利、义务是什么？/125
- 七十九、什么是集体合同的变更或解除？变更程序是什么？/126
- 八十、集体合同变更或者解除的条件是什么？/127
- 八十一、什么是区域性行业性集体合同？怎样签订区域性行业性集体合同？/129
- 八十二、订立集体合同发生争议应如何处理？/133
- 八十三、因履行集体合同发生劳动争议应如何处理？/134
- 八十四、什么是劳务派遣？其派遣手续如何办理？/135
- 八十五、被派遣劳动者的工资、保险待遇等如何落实？/137
- 八十六、什么样的人员适合劳务派遣？其档案如何管理？/138
- 八十七、《中华人民共和国劳动合同法》对劳务派遣单位提出了哪些要求？/139
- 八十八、接受以劳务派遣形式用工的单位（用工单位）应当履行哪些义务？/140
- 八十九、什么是非全日制用工？劳动合同法对此种用工方式有哪些限制？/141
- 九十、非全日制用工的劳动合同关系如何确定？/142

中华人民共和国劳动合同法百题问答

- 九十一、非全日制用工的劳动者,其工资、保险待遇如何落实? /143
- 九十二、非全日制用工的劳动争议如何处理? 非全日制用工的管理和服务机构是什么部门? /144
- 九十三、劳动合同制度的检查范围是什么? /145
- 九十四、劳动合同法对劳动行政部门的检查权限如何规定? /147
- 九十五、我国劳动合同制度的监督体系及各自特点是什么? /148
- 九十六、工会对劳动合同制度承担什么责任? /150
- 九十七、什么是法律责任? 法律责任的特点是什么? /153
- 九十八、什么是违反劳动合同法的法律责任? 怎样正确理解这一法律责任? /154
- 九十九、承担违反劳动合同法的法律责任的必备条件是什么? /155
- 一百、承担违反劳动合同法的法律责任形式有几种? /156
- 一百零一、什么是用人单位的法律责任? 其特征是什么? /158
- 一百零二、什么是劳动者的法律责任? 其特征是什么? /159
- 一百零三、劳动者经培训后不履行劳动合同,是否应返还培训费用、赔偿用人单位损失? /160
- 一百零四、用人单位违反劳动合同订立规定的应承担什么法律责任? /162
- 一百零五、用人单位违反试用期的规定应承担什么法律责任? /163
- 一百零六、用人单位非法使用童工应承担什么样的法律责任? /164
- 一百零七、用人单位招用在职劳动者给原用人单位造成损失应承担什么法律责任? /166
- 一百零八、用人单位侵犯劳动者人身权利的应当承担什么法律责任? /167
- 一百零九、用人单位发生重大责任事故构成犯罪的,应如何认定和处理? /168

- 一百一十、用人单位发生故意伤害劳动者身体健康的应承担什么责任？/171
- 一百一十一、用人单位侮辱劳动者应承担什么法律责任？/172
- 一百一十二、什么是强迫劳动？强迫劳动要承担什么样的法律责任？/176
- 一百一十三、如何认定强迫劳动罪与其他违法犯罪行为的区别？/178
- 一百一十四、用人单位解除、终止劳动合同，未依照法律规定向劳动者支付经济补偿的应当承担什么法律责任？/180
- 一百一十五、劳动行政部门违反劳动合同法应当承担什么法律责任？/181
- 一百一十六、什么是劳动争议？处理劳动争议应遵循哪些原则？/183
- 一百一十七、解决劳动争议的途径有哪些？/184
- 一百一十八、工会在劳动争议协商中应发挥哪些作用？/184
- 一百一十九、怎样设立企业劳动争议调解委员会？/185
- 一百二十、企业劳动争议调解委员会的职责是什么？/186
- 一百二十一、劳动争议仲裁委员会受理劳动争议的范围是什么？/187
- 一百二十二、劳动部对劳动争议案件受理中的具体情况是怎么规定的？/188
- 一百二十三、根据现有法律和政策的规定，劳动争议仲裁委员会对哪些争议不予受理？/191
- 一百二十四、劳动争议仲裁委员会如何设立和组成？/192
- 一百二十五、劳动争议仲裁委员会的主要职责是什么？/193
- 一百二十六、劳动争议仲裁委员会对案件的受理程序是什么？/193
- 一百二十七、职工一方在30人以上的集体劳动争议应如何处理？/194
- 一百二十八、工会如何参与集体劳动争议的处理？/195
- 一百二十九、法律、法规对劳动争议仲裁时效有哪些规定？/196

中华人民共和国劳动合同法百题问答

- 一百三十、人民法院对劳动争议案件的受案范围是什么？/198
- 一百三十一、哪些纠纷不属于劳动争议纠纷？/200
- 一百三十二、如何界定劳动争议发生之日？/200
- 一百三十三、因劳动争议而提起的诉讼，应当符合什么条件？递交的起诉状应包括哪些内容？/202
- 一百三十四、劳动争议案件强制执行的范围是什么？/203
- 一百三十五、人民法院对劳动争议案件强制执行的措施有哪些？/204
- 一百三十六、劳动争议当事人如何申请先予执行？/205
- 一百三十七、如何贯彻执行劳动合同法？/206

主要参考书目/208

一、什么是劳动合同？

劳动合同也称为劳动契约或者劳动协议，是劳动者与用人单位确立劳动关系，明确双方权利和义务的协议。作为一种双方法律行为，劳动合同具有下述法特征：

1. 劳动合同双方当事人必须一方是劳动者，一方是用人单位，劳动合同订立后双方形成隶属关系。

2. 劳动合同是诺成合同。只要双方当事人意思表示一致劳动合同即可成立，法律不要求劳动者提供劳动或者用人单位支付劳动报酬作为劳动合同成立的前提。因此，劳动合同不同于只有实际交付标的物合同才能成立的实践合同。

3. 劳动合同是附合合同。双方当事人就劳动合同内容意思表示一致的过程，在实践中通常表现为由劳动者对用人单位提出的劳动合同主要条款附合表示同意的过程。只要用人单位提出的条款不违法，这种附合性合意行为即为法律所允许。

4. 劳动合同是双务合同。根据合同双方是否都承担义务，合同分为双务合同和单务合同。劳动合同的双方当事人都要承担义务，劳动者是根据劳动合同履行劳动的义务，用人单位则有支付劳动报酬的义务。同时双方还享有相应的对等权利，劳动者的权利是用人单位的义务，而用人单位的权利则是劳动者的义务。

5. 劳动合同是有偿合同。根据合同的一方履行义务是否从对方获取相应的报酬，合同分为有偿合同与无偿合同。劳动合同中，劳动者提供劳务，用人单位需要支付相应的报酬，显然，劳动合同是有偿合同。

6. 劳动合同是最大诚信合同。劳动合同关系的建立依赖于合同双方当事人的高度信任，劳动合同必须亲自履行，不得代理和继承，正是这种最大诚信的体现。而双方一旦失去这种信任，

合同关系难以维系。

7. 劳动合同是继续性合同。劳动合同所约定的权利和义务在劳动关系存续期间继续存在，它不能通过当事人之间的一次性给付就能实现合同目的，而必须随着时间的推移，通过双方当事人特别是劳动者持续不断地提供劳动力才能达到合同目的。

二、什么是劳动合同法？

劳动合同法是调整劳动者和用人单位之间设立、变更、终止劳动合同权利义务关系的法律规范的总称。狭义上的劳动合同法仅指刚刚颁布实施的《中华人民共和国劳动合同法》，广义上则指所有调整劳动合同法律关系的法律规范的总称。包括法律、行政法规、地方性法规、地方性规章及相关的劳动政策。

（一）现行调整劳动合同法律关系的法律，即全国人大及其常委会制定的规范性文件，有《中华人民共和国劳动法》、《中华人民共和国劳动合同法》、《中华人民共和国工会法》等。

（二）行政法规，即国务院及其部委制定的规范性文件，与劳动合同有关的主要有《女职工劳动保护规定》、《集体合同规定》、《企业劳动争议处理条例》等等。

（三）地方性法规。在我国有权制定地方性法规的是省、直辖市、自治区的人大及其常委会，还包括全国人大常委会特别授权的经济特区的人大及其常委会。

（四）地方性规章。这是指省、直辖市、自治区人民政府，省会、自治区首府所在地的市和经国务院批准的较大的市的人民政府制定的规范性文件。其中，有许多是关于劳动合同（含集体合同）方面的专项文件。

（五）相关劳动政策。在我国，劳动政策是对劳动合同法法律、法规的重要补充，它具有及时性、灵活性的特点，可以根据

形势变化随时调整和补充，和法律规范一样具有普遍适用性和反复适用性。

三、劳动合同法的立法宗旨是什么？

劳动合同法第1条明文规定：“为了完善劳动合同制度，明确劳动合同双方当事人的权利和义务，保护劳动者的合法权益，构建和发展和谐稳定的劳动关系，制定本法。”很明显，劳动合同法的立法宗旨就是保护劳动者的合法权益。

如果从民法的原则出发，立法当然要保护合同双方当事人，但是，众所周知，用人单位与劳动者处于管理与被管理的关系，加上我国劳动力长期供大于求，劳动者在劳动关系中处于弱者地位。因此，劳动法律应当向劳动者倾斜，突出维护劳动者的合法权益，这是劳动立法与民法、经济立法的区别。

现在，不少用人单位不与劳动者签订劳动合同，随意解除劳动合同关系，滥用试用期，恶意欠薪，拖欠经济补偿等，严重侵害了劳动者的合法权益。据2004年抽样调查统计，单位就业人员劳动合同平均签订率与两年前相比降低近10个百分点，建筑业、餐饮服务业劳动合同签订率为40%左右，农民工劳动合同签订率仅为30%左右。因此，我国劳动合同法正是针对我国现行劳动合同制度的实施状况，对劳动合同的订立、试用期与劳动合同期限、恶意欠薪与赔偿、劳动合同的终止与经济补偿等作出明确规定，并加大对侵权的惩处力度，体现了劳动立法维护劳动者合法权益的宗旨。

世界通行的先进人力资源管理理念，固然包括自由竞争、绩效激励、优胜劣汰，企业自主灵活管理，资源优化配置，强调知识产权保护等；但是先进人力资源管理理念也包括以人为本。而且，我国企业更应当承担起世界通行的社会责任。经济的发展，