

中国劳动合同法理论与实务丛书

2

劳动合同法

理解与适用

LAODONG HETONGFA

LIJIE YU SHIYONG

主编◎李国光

人民法院出版社

2

中国劳动合同法理论与实务丛书

劳动合同法 理解与适用

LAODONG HETONGFA

主 编◎李国光 **LJIE** YU SHIYONG

副主编◎刘 璐 黄建中 刘 明

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

劳动合同法理解与适用/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 978-7-80217-568-6

I. 劳… II. 李… III. 劳动合同法-基本知识-中国
IV. D922. 52

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 135236 号

劳动合同法理解与适用

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 696 千字
印 张 25
版 次 2007 年 9 月第 1 版 2007 年 9 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 978-7-80217-568-6
定 价 58.00 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法立法，《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。

《劳动合同法理解适用》是本丛书中的一种。本书以《劳动合同法》的章节为序，结合现行有效的劳动合同法律、行政法规、部门规章、司法解释、国际劳工公约，对《劳动合同法》的基本制度和热点问题作了全面阐释。全书共分总则、劳动合同的订立和效力、劳动合同的履行和变更、劳动合同的解除和终止、集体合同、劳务派遣与其他用工形式、监督管理、法律责任、附则等章对劳动合同法

条文的立法原意以及司法适用作了透彻的分析,系我国出版界关于劳动合同法理解与适用方面的最新工具书,可作为企业劳动人事、劳动仲裁、审判重要参考书。

人民法院出版社

2007 年 9 月

目 录

第一章 总 则

一、本章的主要修改	(2)
(一) 完善了劳动合同制的适用范围	(2)
(二) 完善了用人单位劳动规章制度的制定和效力	(4)
二、我国《劳动合同法》的立法宗旨及其意义	(4)
(一) 我国《劳动合同法》的立法宗旨	(4)
(二) 我国《劳动合同法》颁布实施的重要意义	(14)
(三) 我国《劳动合同法》是对劳动合同制度的进一步完 善	(16)
三、我国《劳动合同法》的调整范围	(17)
(一) 我国《劳动合同法》对用人单位的调整范围	(17)
(二) 我国《劳动合同法》对劳动者的适用范围	(33)
(三) 我国《劳动合同法》调整的劳动关系的范围	(35)
(四) 我国《劳动合同法》调整劳动合同的订立、履行、 变更、解除与终止	(43)
四、订立劳动合同的基本原则	(54)
(一) 合法原则	(54)
(二) 公平原则	(55)
(三) 平等自愿原则	(55)

(四) 协商一致原则	(56)
(五) 诚实信用原则	(57)
五、用人单位劳动规章制度的制定与效力	(58)
(一) 建立和完善劳动规章制度	(58)
(二) 劳动规章制度制定、修改的程序要求	(60)
(三) 劳动规章制度的法律效力	(62)
六、协调劳动关系的三方机制	(76)
七、工会在劳动合同制度中职责	(78)
(一) 工会的性质	(78)
(二) 工会在维护劳动者权益方面的权利和义务	(79)
(三) 工会在贯彻实施《劳动合同法》中的重要职责	(82)

第二章 劳动合同的订立

一、本章的主要修改	(97)
(一) 关于劳动关系的建立	(97)
(二) 关于劳动合同的必备条款	(99)
(三) 关于劳动合同的期限	(100)
(四) 关于劳动合同约定的试用期	(101)
(五) 关于劳动合同约定的违约金	(102)
二、劳动合同的订立概述	(103)
(一) 劳动合同订立的概念和意义	(103)
(二) 劳动合同订立的主体	(104)
(三) 劳动合同的订立程序	(107)
(四) 劳动合同订立时的告知义务	(108)
(五) 招工时扣押证件或提供担保的禁止	(110)
(六) 订立劳动合同时应注意的问题	(120)
三、劳动关系的建立	(121)
(一) 劳动合同的形式	(121)

(二) 事实劳动关系.....	(124)
(三) 用人单位自用工之日起即与劳动者建立劳动关系	(139)
(四) 建立劳动关系应当订立书面劳动合同.....	(140)
(五) 未订立书面劳动合同的劳动报酬.....	(145)
四、劳动合同的内容.....	(143)
(一) 用人单位的名称、住所和法定代表人或者主要负责人.....	(144)
(二) 劳动者的姓名、住址和居民身份证或者其他有效证件号码.....	(144)
(三) 劳动合同期限.....	(144)
(四) 工作内容和工作地点.....	(146)
(五) 工作时间和休息休假.....	(147)
(六) 劳动报酬.....	(147)
(七) 社会保险.....	(148)
(八) 劳动保护、劳动条件和职业危害防护.....	(148)
(九) 法律、法规规定应当纳入劳动合同的其他事项.....	(149)
(十) 试用期.....	(149)
(十一) 培训.....	(150)
(十二) 保守秘密.....	(150)
(十三) 补充保险.....	(151)
(十四) 福利待遇.....	(151)
五、劳动合同的期限.....	(152)
(一) 我国《劳动法》关于劳动合同期限规定的适用现状	(152)
(二) 固定期限劳动合同.....	(154)
(三) 无固定期限劳动合同.....	(158)
(四) 以完成一定工作任务为期限的劳动合同.....	(166)
六、试用期.....	(166)

(一) 劳动合同试用期及其意义·····	(166)
(二) 试用期适用的限制·····	(169)
(三) 试用期的工资待遇·····	(170)
(四) 试用期解除劳动合同·····	(171)
七、服务期·····	(173)
(一) 约定服务期的情形·····	(173)
(二) 服务期与劳动合同期限的关系·····	(179)
(三) 违反服务期约定的违约金·····	(180)
八、保密条款·····	(186)
(一) 商业秘密概述·····	(186)
(二) 商业秘密保护的必要性·····	(188)
(三) 保密条款的约定·····	(190)
九、竞业限制条款·····	(193)
(一) 竞业限制与商业秘密·····	(193)
(二) 竞业限制条款的效力·····	(194)
(三) 竞业限制的适用对象·····	(196)
(四) 竞业限制的范围、地域、期限·····	(197)
十、违约金条款·····	(198)
(一) 违约金概述·····	(198)
(二) 违约金条款违定的争议·····	(198)
(三) 违约金条款的效力和适用·····	(202)
十一、劳动合同文本·····	(206)
(一) 劳动合同的成立和生效·····	(206)
(二) 劳动合同文本·····	(207)
十二、无效劳动合同及其处理·····	(250)
(一) 劳动合同的有效·····	(250)
(二) 无效劳动合同的认定·····	(251)
(三) 劳动合同的全部无效和部分无效·····	(255)
(四) 无效劳动合同的法律后果·····	(255)

(五) 无效劳动合同的确认机关·····	(257)
----------------------	-------

第三章 劳动合同的履行和变更

一、本章的主要修改·····	(260)
(一) 关于劳动合同履行的一般原则·····	(260)
(二) 关于特殊情况下劳动合同的履行·····	(261)
(三) 关于劳动合同变更的一般原则·····	(261)
(四) 关于劳动合同变更的形式·····	(261)
二、劳动合同的履行原则·····	(262)
(一) 全面履行原则·····	(262)
(二) 亲自履行原则·····	(263)
(三) 协作履行原则·····	(263)
三、劳动报酬的支付·····	(263)
(一) 劳动报酬与工资·····	(264)
(二) 工资分配的基本原则·····	(266)
(三) 我国现行的工资制度·····	(268)
(四) 工资形式·····	(272)
(五) 用人单位的工资分配自主权·····	(274)
(六) 最低工资制度·····	(278)
(七) 工资支付制度·····	(287)
(八) 工资保障制度·····	(297)
(九) 用人单位拖欠或者未足额支付劳动报酬的督促程序 ·····	(306)
四、严格执行劳动定额·····	(313)
(一) 劳动定额概述·····	(313)
(二) 工作时间及工时制度·····	(313)
(三) 休息休假·····	(322)
(四) 延长工作时间·····	(337)

五、劳动者履行劳动合同过程中的劳动安全卫生权利·····	(350)
(一) 劳动生产过程中的劳动安全卫生权利·····	(350)
(二) 劳动者拒绝用人单位违章指挥、强令冒险作业的法律后果·····	(352)
六、特殊情况下劳动合同的履行·····	(353)
(一) 用人单位变更名称、法定代表人、主要负责人或投资人对劳动合同履行的影响·····	(353)
(二) 用人单位合并、分立对劳动合同履行的影响·····	(354)
七、劳动合同的变更·····	(355)
(一) 劳动合同的变更概述·····	(355)
(二) 劳动合同变更的情形·····	(356)
(三) 劳动合同变更时应注意的问题·····	(368)
(四) 变更后的劳动合同文本·····	(368)

第四章 劳动合同的解除和终止

一、本章的主要修改·····	(374)
(一) 补充规定了劳动者可以立即解除劳动合同的类型·····	(374)
(二) 修改了劳动者可以随时通知解除劳动合同的情形·····	(374)
(三) 补充规定了用人单位可以随时通知劳动者解除劳动合同的情形·····	(375)
(四) 增加了用人单位提前 30 日以书面形式通知劳动者解除劳动合同的替代方式·····	(375)
(五) 修改了用人单位裁减人员的规定·····	(376)
(六) 增加了用人单位提前 30 日以书面形式通知劳动者解除劳动合同以及裁减人员的限制情形·····	(377)
(七) 完善了劳动合同的终止的相关规定·····	(378)

(八) 完善了解除和终止劳动合同的经济补偿规则·····	(379)
二、劳动合同的解除及其种类·····	(381)
(一) 劳动合同的解除·····	(381)
(二) 劳动合同的合意解除·····	(381)
(三) 劳动合同的单方解除·····	(393)
三、劳动者即时解除劳动合同·····	(404)
(一) 劳动者即时解除劳动合同的条件·····	(404)
(二) 劳动者立即解除劳动合同的条件·····	(445)
(三) 劳动者即时解除劳动合同的程序·····	(446)
四、劳动者预告解除劳动合同·····	(447)
(一) 劳动者预告解除劳动合同的条件·····	(447)
(二) 劳动者预告解除劳动合同的程序·····	(450)
五、用人单位即时解除劳动合同·····	(450)
(一) 用人单位即时解除劳动合同的条件·····	(451)
(二) 用人单位即时解除劳动合同的程序·····	(460)
六、用人单位预告解除劳动合同·····	(461)
(一) 用人单位预告解除劳动合同的条件·····	(461)
(二) 用人单位预告解除劳动合同的程序·····	(463)
七、用人单位的经济性裁员·····	(469)
(一) 用人单位经济性裁员概述·····	(469)
(二) 用人单位经济性裁员的条件·····	(471)
(三) 用人单位经济性裁员的程序·····	(472)
(四) 用人单位经济性裁员的相关规则·····	(473)
八、用人单位解除劳动合同的限制·····	(485)
(一) 从事接触职业病危害作业的劳动者未进行离岗前职业健康检查, 或者疑似职业病病人在诊断或者医学观察期间的·····	(485)
(二) 在本单位患职业病或者因工负伤并被确认丧失或者部分丧失劳动能力的·····	(486)

(三) 患病或者非因工负伤, 在规定的医疗期内的·····	(487)
(四) 女职工在孕期、产期、哺乳期之内的·····	(487)
(五) 在本单位连续工作满 15 年, 且距法定退休年龄不 足 5 年的·····	(488)
(六) 法律法规规定的其他情形·····	(488)
九、劳动合同的终止·····	(489)
(一) 劳动合同的终止与解除·····	(489)
(二) 劳动合同期满·····	(490)
(三) 劳动者开始依法享受基本养老保险待遇·····	(496)
(四) 劳动者死亡, 或者被人民法院宣告死亡或者宣告失 踪·····	(497)
(五) 用人单位被依法宣告破产·····	(497)
(六) 用人单位被吊销营业执照、责令关闭、撤销或者用 人单位决定提前解散·····	(498)
(七) 法律、行政法规规定的其他情形·····	(498)
十、解除或终止劳动合同的法律后果·····	(498)
(一) 给付经济补偿·····	(498)
(二) 解除或者终止劳动合同后的附随义务·····	(509)
(三) 用人单位违法解除或者终止劳动合同的法律后果 ·····	(512)

第五章 特别规定

一、本章的主要修改·····	(516)
(一) 关于集体合同·····	(516)
(二) 关于劳务派遣·····	(518)
(三) 关于非全日制用工·····	(519)
二、集体合同概述·····	(521)
(一) 集体合同制度及其意义·····	(521)

(二) 集体合同与劳动合同	(524)
(三) 集体合同的分类	(525)
(四) 集体合同的内容	(526)
三、集体合同的订立和履行	(575)
(一) 集体合同的订立	(575)
(二) 集体合同的效力	(592)
(三) 集体合同的履行	(594)
四、专项集体合同与行业性、区域性集体合同	(597)
(一) 专项集体合同	(597)
(二) 行业性集体合同与区域性集体合同	(605)
五、劳务派遣概述	(607)
(一) 劳务派遣的概念和特征	(607)
(二) 劳务派遣关系性质的争议	(612)
六、劳务派遣单位和被派遣劳动者之间的关系	(618)
(一) 劳务派遣单位和被派遣劳动者之间的劳动合同	(618)
(二) 被派遣劳动者的劳动报酬	(625)
(三) 被派遣劳动者的劳动保护	(627)
(四) 被派遣劳动者与劳务派遣单位解除劳动合同	(627)
七、劳务派遣单位与用工单位之间的关系	(629)
(一) 劳务派遣协议	(629)
(二) 派遣期间	(632)
八、用工单位与被派遣劳动者之间的关系	(632)
(一) 用工单位的义务	(632)
(二) 被派遣劳动者享有与用工单位的劳动者同工同酬 权利	(647)
(三) 被派遣劳动者组织和参加工会的权利	(647)
(四) 用工单位退回被派遣劳动者的情形	(648)
九、非全日制用工	(649)
(一) 非全日制用工的特点	(650)

- (二) 非全日制用工的意义..... (652)
- (三) 非全日制用工劳动合同的形式..... (653)
- (四) 非全日制用工中的试用期..... (662)
- (五) 非全日制用工的终止..... (663)
- (六) 非全日制用工的劳动报酬..... (664)

第六章 监督检查

- 一、劳动行政部门对劳动合同制度实施的监督管理..... (667)
 - (一) 劳动行政部门监督管理概述..... (667)
 - (二) 劳动行政部门监督管理体制..... (668)
- 二、劳动合同监督管理的范围和职权..... (669)
 - (一) 劳动合同监督管理的范围..... (669)
 - (二) 劳动行政部门监督管理职权..... (671)
- 三、其他部门和个人对劳动合同执行情况的监督..... (679)
 - (一) 其他行政机关对劳动合同执行情况的监督管理..... (679)
 - (二) 工会对劳动合同执行情况的监督..... (681)
 - (三) 任何组织和个人对用人单位违反《劳动合同法》行为的举报..... (682)

第七章 法律责任

- 一、用人单位劳动规章制度违反的法律责任..... (687)
 - (一) 用人单位劳动规章制度违反法律、法规规定的认定..... (687)
 - (二) 用人单位劳动规章制度违反法律、法规规定的法律责任..... (688)
- 二、用人单位提供劳动合同文本违反《劳动合同法》规定的法律责任..... (689)

(一) 用人单位提供劳动合同文本违反《劳动合同法》规定的认定.....	(689)
(二) 用人单位提供劳动合同文本违反《劳动合同法》规定的法律责任.....	(690)
三、用人单位不订立书面劳动合同或无固定期限劳动合同的法律责任.....	(690)
(一) 用人单位不订立书面劳动合同或无固定期限劳动合同的认定.....	(690)
(二) 用人单位不订立书面劳动合同或无固定期限劳动合同的法律责任.....	(692)
四、用人单位违法约定试用期的法律责任.....	(693)
(一) 用人单位违法约定试用期的认定.....	(693)
(二) 用人单位违法约定试用期的法律责任.....	(694)
五、用人单位违反《劳动合同法》规定扣押劳动者证件的法律责任.....	(694)
(一) 用人单位违反《劳动合同法》规定扣押劳动者证件的认定.....	(694)
(二) 用人单位违反《劳动合同法》规定扣押劳动者证件的法律责任.....	(695)
六、用人单位违反《劳动合同法》规定以担保或者其他名义向劳动者收取财物的法律责任.....	(696)
(一) 用人单位违反《劳动合同法》规定以担保或者其他名义向劳动者收取财物的认定.....	(696)
(二) 用人单位违反《劳动合同法》规定以担保或者其他名义向劳动者收取财物的法律责任.....	(696)
七、劳动者依法解除或者终止劳动合同, 用人单位扣押劳动者档案或者其他物品的法律责任.....	(696)
(一) 劳动者依法解除或者终止劳动合同, 用人单位扣押劳动者档案或者其他物品的认定.....	(696)