



《中华人民共和国劳动合同法》适用丛书

# 《中华人民共和国劳动合同法》 实用问答

主编 贺绍奇

人民法院出版社

责任编辑 胡玉莹 封面设计 纺印图文



《中华人民共和国劳动合同法》适用丛书

- 《中华人民共和国劳动合同法》条文释义与适用
- 《中华人民共和国劳动合同法》实用问答
- 《中华人民共和国劳动合同法》案例精解

ISBN 978-7-80217-492-4



9 787802 174924 >

定价：28.00元

《中华人民共和国劳动合同法》适用丛书

# 《中华人民共和国劳动合同法》 实用问答

主编 贺绍奇

人民法院出版社

## 图书在版编目(CIP)数据

《中华人民共和国合同法》实用问答/贺绍奇主编. —北京:人民法院出版社,2007.7

(《中华人民共和国合同法》适用丛书)

ISBN 978 - 7 - 80217 - 492 - 4

I. 中… II. 贺… III. 劳动合同法 - 中国 - 问答  
IV. D922.525

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 101956 号

## 《中华人民共和国合同法》实用问答

主编 贺绍奇

---

责任编辑 胡玉莹

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) 85250565 (责任编辑) 85250516 (出版部)  
85250558 85250559 (发行部)

网 址 <http://courtpress.chinacourt.org>

E - mail [courtpress@sohu.com](mailto:courtpress@sohu.com)

印 刷 保定市恒艺印务公司

经 销 新华书店

---

开 本 890 × 1240 毫米 A5

字 数 403 千字

印 张 14.25

版 次 2007 年 7 月第 1 版 2007 年 7 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978 - 7 - 80217 - 492 - 4

定 价 28.00 元

---

版权所有 侵权必究

# 《中华人民共和国劳动合同法》适用丛书

## 编委会

主任 吴高盛  
副主任 贺绍奇 刘玉民  
编委 (按姓氏笔划排列)

于海侠	马鹏飞	仇志涌	王洪宇
王晓明	史建利	孙玉玲	达吉
李永生	李宏伟	李佩玲	李珂
李祥	李莉	杨俊莹	张雅贵
张献凤	周海芬	征鹏举	钟安蕙
草苓	胡健	陶杰	郭艳华
黄志伟	谢天云	谢丽佳	

# 序

《劳动合同法》于2007年6月29日通过，并将于2008年1月1日开始实施。自劳动合同法草拟以来，笔者一直跟踪和关注劳动合同法制定与讨论，并利用各种场合与企业界人士就《劳动合同法草案》内容进行交流和研讨，收集了大量他们关注的问题和意见，一直追踪该法的制定，并多方面参与该法的立法活动。因此，从那时起，就想在《劳动合同法》颁布的第一时间，为实务工作者献上一本实用性强、对他们工作有帮助的书。

为方便读者学习，更主要的是帮助读者在实际工作中用足用好这部法律，本书以《劳动合同法》编排体系为纲目，逐条沿两个板块进行展开，一是“条文解读”，一是“实务探讨”。

相对于众多法律条文解读类图书而言，本书条文解读有以下几个鲜明的特点：

1. 从法律制度演变的视角突出《劳动合同法》对相关制度的发展所呈现的亮点。比较的对象就是《劳动法》及相关配套法规、规章，本书对有关规定进行了比较，突出其亮点，以方便实务工作者学习和掌握。

2. 深度诠释。结合立法背景、相关制度的演变、其他相关立法及配套规章、司法解释等对《劳动合同法》相关规定进行深度解读，以便让作者能够准确理解和掌握其精神和含义。

3. 知识拓展。就条文涉及的各有关法律问题逐一进行梳理，澄清概念的含义，明确相关规定之间内在联系，拓展读者知识视野，让读者能够就有关问题形成全面系统的法律知识。

本书在实务探讨中梳理的专题，实际上是针对企业劳动关系中，也是此次《劳动合同法》立法过程中大家最关注的一些问题。

实务探讨就是为了做到点面更好地结合，提高本书的实用性。同时，通过案例评析增强其可读性，帮助广大读者更直观地领会掌握有关法律制度内涵和实践意义。

为进一步增强本书实用性，方便读者查阅，本书在附录中收录了相关常用立法、司法解释及国有企业改制有关劳动关系处理的政策。

本书适合于法官、律师、企业的经营管理者、劳动管理部门的工作人员及广大劳动者阅读。

参加本书撰写的有贺绍奇、王云霞、赵瑞静，贺绍奇为全书做了框架设计并且主编全书。

**贺绍奇**

**2007年7月4日**

# 目 录

中华人民共和国劳动合同法 (2007年6月29日) .....	(1)
------------------------------------	-----

## 第一章 总 则

一、适用范围 .....	(20)
【条文解读】 .....	(20)
1. 哪些社会关系属于《劳动合同法》调整的范围? .....	(20)
2. 同《劳动法》相比较,《劳动合同法》规定的适用范围有哪些新的变化? .....	(20)
3. 哪些用人单位属于民办非企业法人? .....	(23)
4. 哪些用人单位属于国家机关? .....	(24)
5. 哪些单位属于事业单位、“法律、法规授权的具有公共事务管理职能的事业单位”和“企业化管理的事业组织”? .....	(24)
6. 哪些单位属于社会团体? .....	(26)
7. 《劳动法》、《劳动合同法》第2条第2款所说“个体经济组织”的范围是什么? .....	(26)
8. 如何区分《劳动法》上的劳动合同关系与民法上的雇佣关系? .....	(27)
【实务探讨】 .....	(29)
案例1: 未经依法登记的个体工商户不具备劳动关系用人单位的主体资格 .....	(29)
案例2: 办理了内退手续的员工与另一用人单位	



签订劳动合同所形成的雇佣关系不属于 劳动合同关系 .....	(32)
案例 3: 个人与单位合作经营产生的纠纷并非一定 是劳动合同纠纷 .....	(35)
案例 4: 直销员与用人单位之间聘用关系不一定是 劳动关系 .....	(38)
<b>二、基本原则</b> .....	(40)
【条文解读】 .....	(40)
1. 《劳动合同法》就劳动合同订立应当遵循的 基本原则有哪些新的规定? .....	(40)
2. 合法原则的基本含义在《劳动合同法》中 有哪些具体体现? .....	(41)
3. 诚实信用原则在《劳动合同法》中有哪些具体 体现? .....	(42)
4. 平等自愿、协商一致原则在《劳动合同法》中 有哪些具体体现? .....	(42)
5. 公平原则在《劳动合同法》中有哪些具体体现? .....	(43)
<b>三、用人单位规章制度</b> .....	(45)
【条文解读】 .....	(45)
1. 用人单位规章制度在什么样的条件下才对劳动者 具有法律约束力? .....	(45)
2. 用人单位规章制度的效力如何? .....	(46)
3. 用人单位规章制度在什么样条件下才具有法律 效力? .....	(47)
4. 用人单位规章制度违法应如何处理? .....	(48)
5. 劳动合同签订、履行、解除与终止过程中, 劳动者可以获得工会哪些帮助, 工会应当 承担哪些职能? .....	(49)
【实务探讨】 .....	(51)

- 案例：未与劳动者协商一致，用人单位不能通过  
修改规章制度变更与劳动者的劳动合同 …………… (51)

## 第二章 劳动合同订立

- 一、招录新员工 …………… (54)
- 【条文解读】 …………… (54)
1. 招录新员工，劳动者与用人单位的劳动关系什么时候开始？ …………… (54)
2. 《劳动合同法》在招录新员工中有哪些新的规定？ …………… (54)
3. 为什么《劳动合同法》要求用人单位自用工之日，必须建立职工名册？ …………… (55)
- 二、事实劳动关系的处理 …………… (56)
- 【条文解读】 …………… (56)
1. 在订立劳动合同前用人单位对劳动者负哪些义务，享有哪些权利？ …………… (56)
2. 用人单位如实告知义务与劳动者如实告知义务本质上的区别是什么？ …………… (58)
3. 用人单位以何种方式告知？ …………… (58)
4. 用人单位告知的内容有哪些？ …………… (59)
5. 劳动者如实告知的内容是什么？ …………… (59)
6. 违反如实告知义务的法律后果是缔约过失责任吗？ …………… (60)
- 【实务探讨】 …………… (61)
- 案例：文凭造假引发劳动争议 …………… (61)
- 三、担保禁止 …………… (64)
- 【条文解读】 …………… (64)
1. 招录员工时，用人单位是否可以要求劳动者

提供担保? .....	(64)
2. 用人单位违反《劳动合同法》第9条的规定, 要承担什么样法律责任? .....	(65)
【实务探讨】 .....	(65)
案例: 劳动合同约定用人单位在劳动合同履行过程中 从劳动者工资中提取风险抵押金不合法 .....	(65)
<b>四、事实劳动关系</b> .....	(68)
【条文解读】 .....	(68)
1. 用人单位实际用工与合同订立时间不一致时 如何处理? .....	(68)
2. 劳动者与用人单位未签订劳动合同而建立了事实 劳动关系的情况下, 劳动者的待遇如何确定? .....	(69)
3. 为什么用人单位不愿意与劳动者签订书面劳动 合同? .....	(69)
4. 事实劳动关系如何确认? .....	(70)
5. 劳动合同终止, 用人单位未与劳动者办理终止 与续签合同手续, 用人单位与劳动者的法律关系 如何认定? .....	(71)
6. 事实劳动关系如何终止? .....	(71)
7. 事实劳动关系条件下, 劳动者享有的待遇如何 确定? .....	(72)
【实务探讨】 .....	(73)
案例1: 劳务派遣关系终止后, 劳动者与实际用工 单位形成的用工关系构成事实劳动关系 .....	(73)
案例2: 事实劳动关系解除, 未办理解除手续, 仲裁申诉时效的计算 .....	(78)
案例3: 用人单位未与劳动者签订书面劳动合同, 在解除劳动合同时也未办理解除劳动 合同书面手续, 在劳动关系解除的	

---

---

证明上, 用人单位负担举证责任 .....	(80)
<b>五、劳动合同期限 .....</b>	<b>(83)</b>
<b>【条文解读】 .....</b>	<b>(83)</b>
1. 《劳动合同法》有关劳动合同期限有哪些新的 规定? .....	(83)
2. 用人单位对劳动合同期限约定受到 哪些条件的约束和限制? .....	(85)
3. 符合《劳动合同法》第14条第2款第1项规定 条件的外商投资企业的职工、临时工、农民工在 续签劳动合同时, 是否有权要求签订无固定 期限劳动合同? .....	(86)
4. 对《劳动合同法》第14条第2款第2项 如何理解与适用? .....	(87)
5. 《劳动合同法》第14条针对劳动合同短期化在 劳动合同期限立法上采取了哪些应对措施? .....	(89)
6. 在签订无固定期限劳动合同时, 应当注意 哪些问题? .....	(90)
7. 怎样进行国有企业改制劳动关系的处理与改制后 职工安置过程中劳动合同的订立? .....	(91)
<b>【实务探讨】 .....</b>	<b>(95)</b>
案例: 企业改制, 不影响劳动者工龄的连续计算 .....	(95)
<b>六、劳动合同的成立与生效 .....</b>	<b>(98)</b>
<b>【条文解读】 .....</b>	<b>(98)</b>
1. 劳动合同成立时间与实际用工时间不一致时, 劳动合同关系建立的时间如何确定? .....	(98)
2. 劳动合同成立是否一定产生建立劳动关系的 效力? .....	(98)
3. 劳动合同成立的时间与实际用工时间一致吗? .....	(99)
<b>七、劳动合同文本 .....</b>	<b>(100)</b>

【条文解读】 .....	(100)
1. 劳动合同要具备哪些内容? 用人单位提供劳动文本未载明法律规定的必备条款, 要承担什么样的法律后果? .....	(100)
2. 《劳动合同法》对劳动合同文本内容有哪些新的规定? .....	(101)
3. 劳动合同是要式合同吗? .....	(101)
4. 用人单位提供的劳动合同文本未载明必备条款要承担什么样的法律责任? .....	(102)
5. 禁止性约定条款有哪些? .....	(103)
【实务探讨】 .....	(104)
案例: “工伤事故概不负责” 不具有法律效力 .....	(104)
八、劳动合同的主要条款 .....	(107)
【条文解读】 .....	(107)
1. 劳动合同对劳动报酬标准约定不明确时如何进行补救? .....	(107)
2. 《劳动合同法》关于劳动报酬有哪些新的规定? ..	(107)
3. 《劳动合同法》上所说的“劳动报酬”包括劳动者从用人单位获得的哪些收入? .....	(108)
4. 劳动条件的概念是什么? .....	(109)
5. 劳动条件标准约定不明确的怎样补救? .....	(109)
6. 如何理解《劳动合同法》第18条所说“约定不明确”? .....	(110)
7. 《劳动合同法》关于试用期条款的规定与以前有关规定有哪些不同? .....	(112)
8. 试用期劳动者享有怎样的工资待遇, 用人单位能否在试用期随时解除劳动合同? .....	(114)
9. 用人单位在什么条件下可以与劳动者订立服务期限条款? .....	(115)

- 
10. 对劳动者违反服务期限约定承担违约责任与用人单位提供培训费用怎样挂钩? ..... (117)
  11. 对约定服务期限长的, 是否影响劳动者按照正常工资调整机制提高劳动报酬? ..... (117)
  12. 服务期与劳动合同期限条款的本质区别是什么? ..... (117)
  13. 什么样的条件下用人单位可以要求劳动者承担竞业限制义务? ..... (118)
  14. 《劳动合同法》关于商业秘密保护和竞业限制有哪些新规定? ..... (119)
  15. 对竞业限制条款约定的条件限制是什么? ..... (120)
  16. 在什么条件下, 用人单位才可以要求劳动者承担违约金? ..... (122)
  17. 劳动者违约应当承担什么样的违约责任? ..... (123)
  - 【实务探讨】 ..... (124)
  - 案例 1: 劳动报酬约定于合同附件用人单位内部规章制度中的, 劳动报酬发生冲突是否属于《劳动合同法》上“劳动报酬标准约定不明确” ..... (124)
  - 案例 2: 新的分配方式对《劳动法》的挑战 ..... (128)
  - 案例 3: 未按合同约定提供劳动条件, 用人单位要承担违约责任, 同时劳动者有权解除劳动合同 ..... (134)
  - 案例 4: 用人单位在试用期随意解除劳动合同也要承担违法解除劳动合同的法律责任 ..... (136)
  - 案例 5: 合同中约定, 试用期间未完成用人单位分配的工作任务, 用人单位有权不发劳动者工资报酬是否合法 ..... (138)
  - 案例 6: 什么样的培训才可以订立服务期限条款 ..... (140)

- 案例 7: 以保护用人单位商业秘密为目的订立的服务期条款是否有效…………… (144)
- 案例 8: 竞业限制条款生效的前提是用人单位有商业秘密权利…………… (147)
- 案例 9: 劳动合同中关于劳动者违约责任约定不能违反公平合理的原则…………… (149)
- 九、合同的效力…………… (151)
- 【条文解读】…………… (151)
1. 哪些劳动合同应被确认无效?…………… (151)
  2. 《劳动合同法》关于劳动无效合同有哪些新的规定?…………… (152)
  3. 劳动合同无效过失方应当承担什么责任?…………… (152)

### 第三章 劳动合同的履行和变更

- 一、全面履行原则…………… (153)
- 【条文解读】…………… (153)
1. 何谓全面履行?…………… (153)
  2. 用人单位未按法律规定和合同约定及时支付劳动报酬的情况下, 劳动者享有何种救济权利? …… (154)
  3. 对于拖欠工资, 劳动者可以通过督促程序督促用人单位支付吗?…………… (154)
  4. 申请发出支付令的条件及效力是什么?…………… (155)
  5. 用人单位拖欠工资, 劳动者是否可作为普通债务直接向法院提起诉讼?…………… (156)
  6. 在用人单位拖欠劳动报酬情况下, 人民法院送达支付令后, 用人单位依法提出异议的, 劳动者是按劳动争议处理程序申请仲裁, 还是按普通债务纠纷向人民法院起诉?…………… (156)

---

7. 关于劳动报酬争议的仲裁时效如何计算? .....	(157)
【实务探讨】 .....	(158)
案例 1: 因企业原因让职工下岗待工, 企业未能 及时让职工上岗, 待岗期间企业不按约定 支付劳动报酬要负违约责任 .....	(158)
案例 2: 临时工是否享有同工同酬的权利 .....	(162)
案例 3: 用人单位采取效益工资制度, 应遵守 关于最低工资制度的规定 .....	(166)
案例 4: 单位集资福利房不能作为用人单位给予 劳动者服务一定期限的报酬 .....	(170)
案例 5: 销售收入提成也是一种劳动报酬支付方式 .....	(173)
二、劳动者休息休假权的保障 .....	(176)
【条文解读】 .....	(176)
1. 《劳动合同法》对劳动者休息休假权利 提供了哪些保障? .....	(176)
2. 用人单位可以通过提高劳动定额标准 强迫劳动者加班吗? .....	(177)
3. 加班加点必须遵守国家哪些法律规定? .....	(177)
4. 《劳动合同法》在劳动保护上有哪些新规定? .....	(178)
5. 用人单位名称、法定代表人等工商登记事项的 变更对劳动合同履行有哪些影响? .....	(180)
6. 企业合并分立对劳动合同履行产生哪些影响? .....	(180)
7. 怎样变更劳动合同约定内容? .....	(182)
【实务探讨】 .....	(182)
案例 1: 劳动合同期间用人单位不能擅自 调整员工工作岗位和报酬 .....	(182)
案例 2: 未与劳动者协商一致, 集团公司 无权单方面代表子公司变更与 劳动者的劳动合同? .....	(184)



#### 第四章 劳动合同的解除和终止

- 【条文解读】 ..... (192)
1. 劳动合同期限届满前, 双方是否可以提前解除劳动合同? ..... (192)
  2. 在什么样情况下, 劳动者可以提前通知用人单位解除劳动合同? ..... (193)
  3. 在什么情况下, 劳动者享有随时向用人单位提出解除劳动合同的权利? ..... (194)
  4. 在那些情况下, 用人单位有权单方面解除与劳动者的劳动合同, 将其辞退? ..... (196)
  5. 在哪些情况下, 用人单位可以通过提前预告劳动者解除劳动合同? ..... (197)
  6. 《劳动合同法》对经济性裁员有哪些新的规定? ... (199)
  7. 用人单位行使预告辞退和即时辞退权利受到哪些限制? ..... (200)
  8. 用人单位辞退职工, 工会如何维护劳动者合法权益? ..... (201)
  9. 在什么样情形下, 劳动合同终止? ..... (202)
  10. 在哪些情形下劳动合同期满, 用人单位也不能立即终止劳动合同? ..... (203)
  11. 《劳动合同法》关于解除或终止劳动合同时用人单位支付经济补偿金有哪些新的规定? ..... (204)
  12. 劳动合同解除或终止后, 用人单位应办理哪些手续? ..... (208)
- 【实务探讨】 ..... (209)
- 案例1: 劳动者违反约定解除劳动合同, 是否