

总主编
王利明

21世纪
民商法学
系列教材

劳动与社会保障法教程

黎建飞 著

21世纪民商法学系列教材具有以下特点：第一，选题全面，规模宏大。不仅细分了传统民商法的各个部门，也包括了许多边缘学科，共计六十余种，可供不同层次、不同需要的读者选用。

第二，体例新颖，结构完整。不仅打破传统教材的编写体例，而且还大胆引进英美法教材的编撰模式，每本教材除了体系化地讲授本门课程的基本内容之外，还穿插引用资料、案例或事例加以评析，每章之后还列出推荐学生进一步阅读的著述。

第三，理论与实践相结合。教材中开辟理论探讨与实务研究专栏，选取理论界和实务界的争议问题。

 中国人民大学出版社

总主编
王利明

21世纪
民商法学
系列教材

劳动与社会保障法教程

黎建飞 著

 中国人民大学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

劳动与社会保障法教程/黎建飞著.
北京:中国人民大学出版社,2007
(21世纪民商法学系列教材/王利明总主编)
ISBN 978-7-300-08422-0

- I. 劳…
- II. 黎…
- III. ①劳动法-中国-高等学校-教材
②社会保障-行政法-中国-高等学校-教材
- IV. D922.5 D922.182.3

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 127933 号

21 世纪民商法学系列教材

总主编 王利明

劳动与社会保障法教程

黎建飞 著

出版发行	中国人民大学出版社		
社 址	北京中关村大街 31 号	邮政编码	100080
电 话	010-62511242 (总编室)		010-62511398 (质管部)
	010-82501766 (邮购部)		010-62514148 (门市部)
	010-62515195 (发行公司)		010-62515275 (盗版举报)
网 址	http://www.crup.com.cn		
	http://www.ttrnet.com (人大教研网)		
经 销	新华书店		
印 刷	北京宏伟双华印刷有限公司		
规 格	170 mm×228 mm 16 开本	版 次	2007 年 9 月第 1 版
印 张	34.75 插页 2	印 次	2007 年 9 月第 1 次印刷
字 数	600 000	定 价	45.00 元

版权所有 侵权必究 印装差错 负责调换

“21 世纪民商法学系列教材”

学术委员会

总主编 王利明

委员(按姓氏笔画排序)

马俊驹	马新彦	尹 田	王卫国	王 军
王利明	王学政	王胜明	王家福	田土城
刘士国	刘凯湘	刘保玉	孙华璞	孙宪忠
江 平	余能斌	吴汉东	张广兴	张新宝
李开国	李国光	杨 震	杨立新	陈小君
周贤奇	孟勤国	屈茂辉	姚 红	费安玲
赵万一	赵中孚	唐德华	徐国栋	郭明瑞
钱明星	高在敏	崔建远	梁慧星	黄松有
傅鼎生	温世扬	魏振瀛		

序

众所周知，民商法是市场经济的基本法，它以民事主体制度、物权制度、债与合同制度、知识产权制度以及各项商事特别制度等勾勒出市场交易的基本脉络。这也正是民商法与市场经济体制之间存在密切的内在联系的原因所在。民商法是私法，它调整平等主体之间的财产关系和人身关系，强调意思自治原则的指导地位；民商法是权利法，它以权利为基本的逻辑起点，又通过权利制度确认当事人的行为规则。

我国民商事立法虽然起步较晚，但自改革开放以来却取得了长足的进步，不仅有了起着民商事基本法作用的《民法通则》，而且还制定了大量的单行法、特别法，如《婚姻法》、《继承法》、《合同法》、《著作权法》、《商标法》、《专利法》、《公司法》、《证券法》、《信托法》、《保险法》、《票据法》、《海商法》、《企业破产法》，尤其是经过13年的努力，《物权法》今年已获通过并即将实施。另外，《侵权责任法》、《人格权法》也已纳入立法规划。可以说，有中国特色的社会主义市场经济的民商法律框架已经初步形成，而民法典在未来的出台更将为这一框架奠定坚实的核心。

如同国外的成熟经验一样，立法的每一步进展都离不开理论研究的支撑。二十多年来，我国民商法学研究在不断探索中，逐渐走出了计划经济时代的低迷，市场经济的不断发展和完善为我国民商法学者提供了广阔的历史舞台。如今，大量民商法学者参与国家立

法、司法实践，为社会主义法治建设事业作出了重要贡献。更为可喜的是，越来越多的青年才俊投身于民商法事业，新一代的青年民法学者如雨后春笋般涌现出来，他们既有扎实的民商法功底、良好的学术素养，又有较高的外语水平，对国外的经验和最新发展动态比较了解，他们的许多研究成果令人耳目一新。从他们身上，我们看到了我国民商法学未来的希望。

中国法学会民法学研究会自成立之来，一直倡导严谨求实的学风，营造宽松的氛围，提倡百家争鸣的风气，并注重培养新人、提携后进。中国人民大学出版社立足于高等教育，以繁荣学术、服务教学为己任，是我国人文社会科学教材的出版中心。由此，这两家机构决定合作推出全部由崭露头角的青年学者所撰写的“21世纪民商法学系列教材”。我们坚信，这一合作在推动我国民商法学的发展方面将是一次有益的尝试。

这套教材具有以下特点：第一，选题全面，规模宏大。不仅细分了传统民商法的各个部门，也包括了许多边缘学科，如民法哲学、民法的经济分析等，共计六十余种，可供不同层次、不同需要的读者选用。第二，体例新颖，结构完整。不仅打破传统教材的编写体例，而且还大胆引进英美法教材的编撰模式。每本教材除了体系化地讲授本门课程的基本内容之外，还穿插引用资料、案例或事例加以评析，每章之后还列出推荐学生进一步阅读的著述，并以本章的重点难点为主，采取各种题型考查学生对本章知识的掌握程度。第三，理论与实践相结合。不仅全面反映了最新的理论发展，而且深入讨论了实务中的热点、疑点、难点问题。教材中还特辟“理论探讨”与“实务研究”专栏，选取理论界和实务界的争议问题，列举各派观点，论证自己的主张。

应当注意的是，撰写一部好的教材绝非易事，其难度之大不亚于一部优秀的专著！虽然入选本系列的教材均是相关青年学者的精品之作，但其中的缺点在所难免。我们欢迎广大读者不吝指正，这也有助于这些青年学者的学术思想更趋成熟。

衷心祝愿我们早日完成建设社会主义法治国家的宏伟蓝图！在这一过程中，我们有充分理由期待青年学者们取得的更大成就。

是为序！



2007年9月



前 言

作为高等院校法学院的专业课教材，本书力图简捷地阐述劳动法学的基本原理，系统地介绍劳动法律的体系，既具体描述劳动法律规范中蕴涵的立法背景和立法意图，又冷静地探讨其中的缺憾，引导读者思考未来的发展方向或者现实生活中突出矛盾的解决之道。

劳动法时时表达着社会的需求，既依据劳动关系的质的规定性来规范社会中的劳动关系，又不时地在劳动关系的多样性和丰富多彩的变化中力不从心。因此，本书各章在体系化地讲授本章的基本内容中，穿插了其所不可避免的资料、案例或事例，如劳动立法的目的确定后，如何认识职场性骚扰中的雇主责任？劳动法的调整对象是劳动关系，但在“农民工”、“派遣劳动”、“非法用工”中的理论分歧和利益争执却不得不进行开拓性的探讨。在“理论探讨”和“实务研究”中，不仅要剖析挪用社会保险金的刑事责任、职业介绍中存在的问题，还要关注制裁拖欠民工工资的法律手段、发达国家的工资与附加工资。

而对于像保险代理人的法律地位、出租汽车司机的劳动关系、演艺合同的法律性质、劳动仲裁前置程序的存废与改革、企业社会责任与劳动权益、女职工特殊保护的国际标准等问题的涉及，不仅能够使学生感受劳动法与社会改革和发展的同步性，也能进一步促使读者思考发生在自己身边形形色色的人和事的现实或者现存

意义。

本书付梓之时恰逢《劳动合同法》颁布。不禁想起十多年前在原劳动部的一次会议上所言：劳动合同制的确立是劳动制度改革的关键，劳动合同法法律制度的规定是《劳动法》制定的关键。虽然作为调整劳动合同关系的专项立法，《劳动合同法（草案）》的几次修改并不都是趋向劳动者满意的方向，但我们也欣然接受。因为法律是多种社会利益的平衡器，社会利益的差异与冲突决定了法律调整与平衡的相对性。当社会亟待一部法律调整相应的社会关系时，不甚完备的规定也胜于无法可依的窘境。

当然，学问与学术本身就是见仁见智的技能，更何况“能行之者未必能言，能言之者未必能行”。每当写完一点东西，总是想起人们常说的“电影是一门遗憾的艺术”之类的话语，其实，任何探讨和在探讨中得出的结论似乎都可以作该话语的例证。因为生活在继续，明天太阳还会出来，又是新的一天。那么，今天无论如何殚思竭虑也无法穷尽明天的精彩。正如同人们认同电脑从买回家起就已经落后了一样，这本书从读者拿到手中时就需要改进了。好在有读者，读者的批评正是本书的改进之策与完善之道。

黎建飞

2007年7月



目 录

第一章 劳动法的基本原理	1
第一节 劳动法的概念和意义	1
一、劳动法的概念	1
二、劳动法中的行为——“劳动”的含义	3
三、劳动法中的行为人——“劳动者”和“用人单位”	5
第二节 劳动法的地位、作用和意义	10
一、劳动法的地位	10
二、劳动法的作用	12
三、劳动法的意义	17
第三节 我国劳动法的基本原则	18
一、充分体现宪法原则，突出对劳动者权益的保护	18
二、确认劳动力市场的主体资格，规定统一的基本标准和 规范	20
三、建立完善的劳动合同制度，劳动合同的自由与政府适度的 干预相结合	21
四、体现实行各尽所能、按劳分配的原则	22
五、保护公平竞争与保护弱者权益相结合	22
第四节 我国的劳动法的制定和体系	23
一、新中国成立以后至十一届三中全会以前的劳动立法	23
二、党的十一届三中全会后的劳动立法	24
三、我国《劳动法》的立法过程	27
四、我国劳动法律体系	28
理论探讨 “雇工”与“雇主”	30

第二章 劳动法的立法目的	39
第一节 劳动法立法目的的意义	40
一、立法目的的意义	40
二、劳动立法目的的意义	41
第二节 我国劳动法立法目的的内容	46
一、保护劳动者的合法权益	46
二、确立、维护和发展稳定和谐的劳动关系	47
三、促进经济发展和社会进步	49
理论探讨 劳动者人格权的法律保障	51
典型案例 职场性骚扰中的雇主责任	58
第三章 劳动法的调整对象	61
第一节 劳动法的调整对象是劳动关系	62
一、劳动关系的概念	62
典型案例 退休职工能够进行工伤认定吗	64
二、劳动关系的特征	68
三、劳动法与相关法律部门的联系与区别	72
第二节 劳动法调整的主体范围	83
一、劳动法对主体调整的原则	83
二、劳动法对主体调整的范围	83
三、劳动法调整对象的排除及利弊	86
理论探讨 《劳动法》的调整范围应当扩展	88
实务研究 应当怎样看待“农民工”	90
理论探讨 “派遣劳动”中的劳动关系	91
典型案例 劳动法调整对象与非法用工主体	93
实务研究 特殊劳动关系中的外国企业驻华代表机构	96
第四章 国家、用人单位和工会在劳动关系中的职责	99
第一节 国家在劳动关系中的职责	100
一、促进劳动就业	100
二、发展职业教育	101
三、制定劳动标准	102
四、调节社会收入	103



五、完善保险制度	103
六、协调劳动关系	104
七、逐步提高劳动者的生活水平	106
八、提倡、鼓励先进	107
第二节 用人单位在劳动关系中的职责	107
一、为劳动者劳动权利的实现提供条件保障	108
二、建立职业培训制度，按照国家规定提取和使用职业培训 经费，并有计划地对劳动者进行职业培训	108
三、支付劳动报酬的义务	109
四、依据国家规定参加社会保险，缴纳社会保险费，同时 创造条件，兴办集体福利事业，改善和提高劳动者的 福利待遇	110
五、建立、健全各项规章制度	111
第三节 工会在劳动关系中的职责	111
一、工会在参与民主管理方面的职责	112
二、工会在集体合同和劳动合同订立和履行中的职责	112
三、工会在用人单位解除劳动合同时的职责	114
四、工会在用人单位劳动安全卫生条件和设施方面 的职权	114
五、工会在处理 and 解决劳动争议方面的职权	115
六、工会就用人单位遵守劳动法律、法规的情况进行监督的职权 的职权	116
理论探讨 企业社会责任与劳动权益	117
实务研究 我国企业的社会保险责任	123
典型案例 挪用社会保险金的刑事责任	125
第五章 劳动者的权利与义务	127
第一节 劳动者权利义务的法律渊源和特征	128
一、劳动者权利义务的法律渊源	128
二、劳动者权利义务的法律特征	131
第二节 劳动者权利的内容	133
一、劳动权	133

	二、劳动报酬权	137
	三、休息权	139
	四、劳动保护权	141
	五、职业培训权	143
	六、社会保险和福利权	145
	七、提请劳动争议处理权	146
第三节	劳动者义务的内容	147
	一、劳动义务	148
	二、提高职业技能义务	148
	三、执行安全卫生规程和劳动纪律的义务	149
	四、遵守职业道德的义务	149
	五、法律规定的其他义务	150
	典型案例 劳动者应该如何履行劳动义务	150
	理论探讨 劳动权的扩展与限制	151
第六章	劳动就业法	158
第一节	劳动就业概述	159
	一、劳动就业的含义及基本要素	159
	二、劳动就业的形式	161
第二节	劳动就业的基本原则	173
	一、国家促进就业的原则	173
	二、劳动就业的市场原则	175
	三、平等就业原则	177
	四、男女就业权利平等原则	179
第三节	特殊就业群体就业保障原则	181
	一、特殊就业群体就业保障原则的含义	181
	二、特殊就业群体就业保障的内容	182
	三、少数民族人员的就业保障	186
第四节	禁止使用童工	186
	实务研究 职业介绍中存在的问题	189
第七章	劳动合同法	191
第一节	劳动合同概述	192



一、	劳动合同的定义和法律特征	192
典型案例	雇主身份朦胧, 民工遭遇欠薪维权无门	193
二、	劳动合同的法律特征	200
典型案例	劳动者能否拒绝单位以实物充抵工资	204
第二节	劳动合同的订立、变更、终止与无效	206
一、	劳动合同的订立	206
二、	劳动合同的变更	211
三、	劳动合同的终止	212
四、	劳动合同的无效	214
典型案例	“生死”劳动合同不具有法律效力	215
第三节	劳动合同的内容、形式和期限	216
一、	劳动合同的内容	216
二、	劳动合同的期限	220
三、	劳动合同的形式	221
第四节	劳动合同的解除	222
一、	用人单位解除劳动合同及其限制	223
二、	劳动者解除劳动合同及其应注意的事项	230
第五节	违反劳动合同的法律责任	233
一、	用人单位应承担的法律责任	233
二、	劳动者应承担的法律责任	234
实务研究	保险代理人的法律地位	235
实务研究	出租汽车司机的劳动合同	235
实务研究	演艺合同的法律性质	236
理论探讨	《劳动合同法(草案)》的立法创新	238
理论探讨	派遣劳动, 应当缓行	245
第八章	劳动条件法	252
第一节	劳动报酬的概念和法律原则	252
一、	劳动报酬的概念	252
二、	我国劳动报酬的法律原则	257
典型案例	临时工与正式工同工不同酬	259
第二节	基本工资制度	261

	一、用人单位确定工资分配的因素	261
	二、工资分配的集体谈判制度	263
第三节	最低工资制度	266
	一、最低工资的概念和意义	266
	二、最低工资制的适用范围	266
	三、最低工资标准	268
	实务研究 最低工资标准与社会平均工资的关系	269
第四节	工资支付保障	272
	一、工资支付形式	272
	二、工资支付对象	272
	三、工资支付时间	273
	四、禁止克扣工资	273
	五、特殊情况下的工资支付	274
	理论探讨 制裁拖欠民工工资的法律手段	276
第五节	工作权和休息权及其意义	277
	一、工作权和休息权是劳动者的基本权利	277
	二、工作时间和休息时间的立法发展	278
第六节	工作时间和工作日	279
	一、工作时间	279
	二、定时工作日	280
	三、不定时工作日	283
	四、计件工作日	284
第七节	休息与休假	285
	一、一个工作日内的休息时间	285
	二、两个工作日之间的休息时间	286
	三、休息日	286
	四、法定节假日（节假日休息）	287
	实务研究 职工年休假应注意的问题	288
第八节	延长工作时间及其限制	290
	一、规定延长工作时间制度的意义	290
	二、延长工作时间制度的内容	291



实务研究	加班例外的国外法例	292
理论探讨	按劳分配的存废之争	295
实务研究	发达国家的工资与附加工资	297
第九章	劳动保护法	299
第一节	劳动安全卫生的立法概况	299
一、	国外的劳动安全卫生立法	300
二、	国际劳工安全卫生标准	302
三、	我国劳动安全与卫生立法	306
第二节	劳动安全卫生法的原则和内容	309
一、	用人单位(雇主)负责制原则	309
二、	劳动安全的主要内容	310
三、	劳动卫生的主要内容	312
实务研究	德国工作场所噪音标准规范	314
实务研究	德国工作场所的通风、温度与照明标准	314
第三节	职业病的范围和法律责任	315
一、	职业病的范围和报告制度	315
二、	法律责任	318
第四节	女职工特殊保护的立法和意义	320
一、	女职工特殊保护的立法	320
实务研究	女职工特殊保护的国际标准	322
二、	女职工特殊保护的意义	323
第五节	女职工特殊保护的内容	324
一、	女职工禁忌从事的劳动	325
实务研究	德国、日本女性雇员的禁忌劳动	325
二、	女职工孕期、经期、产期、哺乳期的特殊劳动保护	326
实务研究	女性雇员孕期保护的雇主责任	327
三、	工作场所的“性骚扰”	330
第六节	未成年工的特殊保护	333
一、	未成年工劳动保护的概念和意义	333
二、	未成年工劳动保护的主要内容	333
实务研究	未成年工登记制度	334

实务研究 未成年工体检的外国法例	337
第十章 劳动争议处理法	339
第一节 劳动争议处理概述	339
一、劳动争议的概念	339
二、劳动争议的种类	341
三、劳动争议处理的范围	342
实务研究 强制仲裁制与自愿仲裁的区别	343
四、劳动争议处理的特征	344
第二节 劳动争议的调解	349
一、劳动争议调解的概念	349
二、劳动争议调解的原则	349
三、调解案件的受理和调解的程序	350
四、劳动争议的“调解”和“调停”	351
第三节 劳动争议的仲裁	353
一、仲裁的概念	353
二、仲裁的管辖	356
三、仲裁参加人	357
四、仲裁的时效	358
五、仲裁的受理与审理	359
六、仲裁裁决的效力	363
第四节 劳动争议的诉讼	364
一、劳动争议诉讼的概念和管辖	364
二、劳动法院与劳动法庭	366
理论探讨 劳动仲裁前置程序的存废与改革	368
第十一章 劳动监察法	374
第一节 劳动监察的含义与意义	374
一、劳动监察的含义	374
二、劳动监察的意义	376
第二节 劳动监察立法的回顾与比较	378
一、国际劳工标准	378
二、其他国家的劳动监察立法	379



	三、我国的劳动监察立法	382
	典型案例 不服劳动监察能否以劳动局为被告	384
	四、国际劳工组织的劳动监察	385
第三节	我国的劳动监察法律制度	388
	一、我国劳动监察的范围	388
	二、我国劳动监察的方式	389
	三、我国劳动监察人员的权利和义务	392
第四节	我国劳动监察的行政处罚	395
	一、劳动行政处罚的种类	395
	典型案例 劳动行政处罚程序不合法应予撤销	396
	二、劳动行政处罚的内容	398
	理论探讨 《劳动保障监察条例》在实施中的协调性	399
第十二章	社会保障法的基本原理	403
第一节	社会保障的概念	403
	一、社会保障的定义	403
	二、社会保障的特征	404
第二节	社会保障法的概念	406
	一、社会保障法的概念和调整对象	406
	二、社会保障法的特征	407
	理论探讨 社会保险法的历史启示	409
第三节	社会保障法的功能和原则	411
	一、社会保障法的功能	411
	二、社会保障法的原则	412
	实务研究 我国社会保险的现实需求	414
第十三章	社会保险法(上)	417
第一节	社会保险和社会保险法	418
	一、社会保险的特点	418
	二、社会保险法的概念与分类	420
	三、社会保险基金制度	421
	实务研究 法院不得强制执行社会保险基金	424
第二节	养老保险法	425