

顾问 李援
专家权威解读



追求阳光财富

劳动合同法 100问

把握劳动合同法的最新发展

主 编 徐永前



企业管理出版社
ENTERPRISE MANAGEMENT PUBLISHING HOUSE

顾问 李 援
专家权威解读



劳动合同法 100问

把握劳动合同法的最新发展

主 编 徐永前

企业管理出版社

图书在版编目(CIP)数据

劳动合同法 100 问/徐永前主编. —北京:企业管理出版社, 2007. 9

ISBN 978-7-80197-822-6

I. 劳… II. 徐… III. 劳动合同法—法律解释—中国 IV. D922.525

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 136376 号

书 名:劳动合同法 100 问

作 者:徐永前主编

责任编辑:徐鸿贵

书 号:ISBN 978-7-80197-822-6

出版发行:企业管理出版社

地 址:北京市海淀区紫竹院南路 17 号 邮编:100044

网 址:<http://www.emph.cn>

电 话:出版部(010) 68414643 发行部(010) 68414644

编辑部(010) 68428387

电子信箱:80147@sina.com zbs@emph.cn

印 刷:北京智力达印刷有限公司

经 销:新华书店

规 格:145 毫米×210 毫米 32 开本 11.75 印张 274 千字

版 次:2007 年 9 月第 1 版 2007 年 9 月第 1 次印刷

印 数:5000 册

定 价:23.80 元

版权所有 翻印必究·印装有误 负责调换

编 委 会

顾 问：李 援

主 编：徐永前

副 主 编：姜宇嵘 倪晓文 吴端阳 李 莹

编写成员：王 瑞 黄启力 王文珍 杨毅新

吕鸿雁 许日华 丁 华 刘 莹

纪 敏 俞嘉颖 薛 京 毛端敏

李志强 平云旺

序 言

《中华人民共和国劳动合同法》（以下简称《劳动合同法》或“本法”）于2007年6月29日由第十届全国人大常委会第二十八次会议审议通过，国家主席胡锦涛于同日签署第65号主席令发布，将于2008年1月1日起施行。

我国的劳动合同法律制度是随着经济体制改革不断深化而逐步建立发展起来的。1994年7月，全国人大常委会制定了《中华人民共和国劳动法》（以下简称《劳动法》），确立了我国劳动关系调整的基本法律制度，将劳动合同上升为法律规范。

《劳动合同法》以社会公平正义为价值追求，坚持“保护劳动者合法权益，构建和发展和谐稳定的劳动关系”的立法宗旨，坚持促进用人单位发展与维护劳动者合法权益的统一，坚持增强劳动者就业的稳定性与保持劳动力市场活力的统一，充分体现了科学发展、共创和谐的思想，对于最大限度地调动劳动者和用人单位的积极性，解放和发展生产力，实现好、维护好、发展好最广大人民的根本利益，具有重要意义，必将对我国经济社会生活产生深远影响。

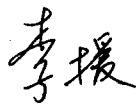
《劳动合同法》是在对我国劳动关系现状以及发展趋势作出准确判断的基础上，科学制定的一部重要劳动法律，既是对我国现行劳动法律制度的继承，又体现了新时期新阶段的鲜明特点，内容丰富，体系完整。为了促进用人单位与劳动者建立相

对稳定的劳动关系,《劳动合同法》重点对劳动合同的订立、履行和变更、解除和终止等作出了全面、具体的规范,是一部实践性、针对性、操作性很强的法律。

保证《劳动合同法》全面、正确的实施,准确把握其精神实质,增强相关责任主体的劳动合同法律意识,是政府有关部门的重要任务。广泛深入开展普法宣传工作,增进广大用人单位和劳动者对本法的了解和理解,对确保这部法律的贯彻实施至关重要。

由部分参与起草《劳动合同法》及长期从事劳动合同制度实践的相关人员编写的《劳动合同法 100 问》一书,力求真实地反映立法的本意,准确地解答本法规定的相关内容,能够帮助具体工作者深入学习贯彻本法,把握本法的精神实质。对于用人单位贯彻实施本法,依法调整劳动关系,加强劳动合同管理,促进劳动关系和谐稳定;对于劳动者了解和掌握本法的规定,为劳动者订立和履行劳动合同、依法保护自身的合法权益,本书能够提供一定的帮助。

我作为参与《劳动合同法》制定工作的人员,对本书编写人员所做的这件具有重要意义的事情,表示诚挚的感谢。



2007 年 7 月 31 日

目 录

概 论

1. 什么是劳动关系? 1
2. 我国劳动法律规定的劳动关系调整制度主要有哪
些? 4
3. 什么是劳动合同? 6
4. 什么是劳动合同制度? 8
5. 劳动合同与集体合同有哪些异同? 9
6. 劳动合同与集体合同的法律效力和法律关系是什
么? 11
7. 为什么要在《劳动合同法》中规定集体合同的内
容? 13
8. 为什么要制定《劳动合同法》? 15
9. 《劳动合同法》与《劳动法》的关系是什么?《劳
动合同法》从哪些方面完善了劳动合同制度? 17
10. 《劳动合同法》起草中主要的焦点问题有哪些? ... 19

第一章 总 则

11. 《劳动合同法》的立法宗旨是什么? 20
12. 《劳动合同法》的适用范围有哪些? 25
13. 订立劳动合同应当遵循哪些原则? 28
14. 劳动合同的法律效力如何确定? 32

15. 《劳动合同法》对用人单位制定规章制度的程序是如何规定的？规章制度为什么要公示？ 34
16. 什么是协调劳动关系三方机制？三方机制的主要职能是什么？ 39
17. 《劳动合同法》对工会在劳动关系中应当发挥的作用是如何规定的？ 43

第二章 劳动合同的订立

18. 订立劳动合同的劳动关系当事人应当具备什么资格？ 46
19. 如何确定用人单位与劳动者建立劳动关系的时间？为什么要建立职工名册？ 47
20. 用人单位与劳动者建立劳动关系时，有哪些告知义务？ 49
21. 为什么用人单位不得扣押劳动者的居民身份证和其他证件？不得要求劳动者提供担保？ 52
22. 为什么必须订立书面劳动合同？ 54
23. 用人单位应当在什么时候与劳动者订立劳动合同？ 56
24. 用人单位初次订立劳动合同时，与特殊情形劳动关系的劳动者如何签订劳动合同？ 57
25. 对用人单位故意拖延不订立劳动合同的，如何处理？ 59
26. 对用人单位与劳动者约定劳动报酬不明确的，如何解决？ 61
27. 什么是劳动合同期限？劳动合同期限分为哪些形式？ 63

28. 什么是固定期限的劳动合同?	66
29. 什么是无固定期限的劳动合同? 什么情况下必须 订立无固定期限的劳动合同?	67
30. 什么是以完成一定工作任务为期限的劳动合 同?	69
31. 用人单位如何合理地确定劳动合同期限?	70
32. 劳动合同文本如何产生? 劳动合同的生效时间与 劳动关系建立的时间如何衔接?	72
33. 劳动合同应当具备的法定条款有哪些?	74
34. 国家对工时制度是怎样规定的? 劳动合同中如何 约定工作时间和休息休假?	78
35. 国家对延长工作时间有什么规定? 用人单位安排 劳动者加班的, 如何支付加班费?	81
36. 国家对法定休假日有哪些规定?	83
37. 劳动合同中除法定的必备条款外, 还可协商约定 哪些内容?	84
38. 劳动合同对劳动报酬和劳动条件等标准约定不明 确, 引发争议的, 如何解决?	86
39. 《劳动合同法》对试用期有哪些限制? 用人单位 和劳动者如何约定试用期?	88
40. 试用期内用人单位和劳动者解除劳动合同的条件 是什么?	90
41. 《劳动合同法》对用人单位与劳动者约定培训服 务期有哪些新规定?	92
42. 什么是商业秘密? 劳动合同应当如何约定保守商 业秘密?	94
43. 用人单位如何与劳动者约定竞业限制内容?	98

44. 《劳动合同法》是否允许劳动合同中约定由劳动者承担的违约金? 100
45. 哪些劳动合同无效? 对无效的劳动合同如何处理? 102

第三章 劳动合同的履行和变更

46. 什么是劳动合同的履行和变更? 105
47. 《劳动合同法》对全面履行劳动合同有哪些要求? 107
48. 劳动合同履行中劳动关系双方当事人有哪些权利和义务? 109
49. 什么是支付令? 支付令在解决拖欠工资方面有什么作用? 113
50. 对《劳动合同法》规定的用人单位应当严格执行劳动定额标准, 如何理解? 116
51. 对用人单位违章指挥、强令冒险作业等行为, 劳动者可以采取哪些措施保护合法权益不受侵犯? 119
52. 变更劳动合同应遵循哪些原则? 121
53. 法律规定用人单位可以变更劳动合同的情形有哪些? 123
54. 用人单位主体一方发生变更时, 需要解除劳动合同关系吗? 127
55. 《劳动合同法》对变更和履行劳动合同有哪些要求? 132
56. 什么情况下, 劳动合同暂停履行? 134

第四章 劳动合同的解除和终止

- 57. 什么是劳动合同的解除? 135
- 58. 法律规定劳动者解除劳动合同有哪些程序? 136
- 59. 劳动者可以随时或者立即解除劳动合同的情形有
哪些? 138
- 60. 什么情况下用人单位可以解除劳动合同? 141
- 61. 什么情况下用人单位需要提前通知劳动者解除劳
动合同? 解除劳动合同应承担的法律责任是什么?145
- 62. 法律对劳动者的医疗期是如何规定的? 148
- 63. 劳动者在试用期内可否享有医疗期? 150
- 64. 用人单位经济性裁员的条件和程序有哪些? 151
- 65. 用人单位经济性裁员时, 法律为什么要规定优先
留用的人员? 154
- 66. 《劳动合同法》禁止用人单位解除劳动合同的情
形有哪些? 156
- 67. 用人单位解除劳动合同时, 工会应当承担哪些职
责? 159
- 68. 劳动合同的终止与解除有什么不同? 161
- 69. 《劳动合同法》规定的终止劳动合同的情形有哪
些? 163
- 70. 劳动合同期满, 在什么情况下劳动合同延缓终
止? 168
- 71. 什么是劳动合同的续订? 对续订劳动合同有哪些
规定? 170
- 72. 用人单位与劳动者解除或者终止劳动合同, 法律
规定应当办理哪些手续? 171

73. 用人单位支付劳动者经济补偿的情形有哪些? 173
74. 《劳动合同法》对经济补偿办法是如何规定的? 178
75. 用人单位违法解除或者终止劳动合同, 应当如何处理? 182
76. 劳动者领取经济补偿金后, 可否享受失业保险待遇? 184
77. 劳动者跨地区流动的, 社会保险如何接续? 185

第五章 特别规定

78. 《劳动合同法》的特别规定包括哪几项内容? 186
79. 什么是集体合同? 集体合同在协调劳动关系中的作用有哪些? 188
80. 《劳动合同法》在补充完善集体合同制度方面增加了哪些新规定? 190
81. 订立集体合同的主体是谁? 订立集体合同的原则和程序有哪些? 192
82. 法律如何规定集体合同的效力? 194
83. 什么是区域性、行业性集体合同? 为什么要订立区域性、行业性集体合同? 196
84. 什么是专项集体合同? 如何订立专项集体合同? 198
85. 集体协商过程中以及集体合同履行中发生的劳动争议, 如何处理? 202
86. 什么是劳务派遣? 《劳动合同法》为什么要规定劳务派遣? 205

87. 《劳动合同法》对劳务派遣主要规定了哪些内容？	208
88. 劳务派遣单位（用人单位）在劳动关系中的义务有哪些？	209
89. 《劳动合同法》对接受劳务派遣的单位（用工单位）有哪些要求？	212
90. 法律规定被派遣的劳动者享有哪些权利？	216
91. 《劳动合同法》对劳务派遣用工的岗位是如何规定的？	219
92. 用人单位为何不得设立劳务派遣单位向本单位或者所属单位派遣劳动者？	220
93. 什么是非全日制用工？《劳动合同法》对非全日制用工是如何定义的？	221
94. 《劳动合同法》对非全日制用工做了哪些特别规定？	223
95. 国外对于灵活就业在建立劳动关系方面有哪些制度或规定？	228
96. 国外对于非全日制用工劳动者的就业时间、最低工资和社会保险等是怎样规定的？	230
97. 《劳动合同法》为什么要对非全日制用工作出规定？	232
98. 非全日制用工的工资如何计发？应当如何确定最低小时工资标准？	236
99. 从事非全日制工作的劳动者如何参加社会保险？	238
100. 劳动保障部门需要从哪些方面加强对非全日制用工的管理与服务？	240

第六章 监督检查

- 101. 《劳动合同法》对劳动合同制度实施的监督管理是如何规定的? 242
- 102. 劳动行政部门对劳动合同制度实施的监督检查包括哪些方面? 245
- 103. 《劳动合同法》规定劳动行政部门实施监督检查时的权力和义务有哪些? 251
- 104. 《劳动合同法》规定监督劳动合同制度实施的还有哪些相关部门? 对其职责是怎样规定的? 253
- 105. 劳动者合法权益受到侵害的, 有哪些救济途径? 256
- 106. 法律规定工会应当在哪些方面发挥监督作用? 257
- 107. 对于违反《劳动合同法》的行为可否进行举报? 259

第七章 法律责任

- 108. 《劳动合同法》从哪些方面规定了用人单位的法律责任? 261
- 109. 用人单位的规章制度违法应承担哪些责任? 263
- 110. 用人单位提供的劳动合同文本违法, 应当承担哪些法律责任? 267
- 111. 对用人单位不订立书面劳动合同的行为, 法律规定应承担什么责任? 270
- 112. 用人单位违反本法规定与劳动者约定试用期的行为方式有哪些? 应当承担哪些法律责任? 273

-
113. 用人单位违法扣押劳动者居民身份证、档案、物品,要求劳动者提供担保的,承担哪些法律责任? ... 276
114. 用人单位违法支付劳动报酬的情形有哪些?应当承担哪些法律责任? 279
115. 对订立无效劳动合同的行为,应当如何处理? ... 282
116. 用人单位违法解除或者终止劳动合同的行为有哪些?应当如何处理? 284
117. 用人单位的哪些行为将被追究刑事责任? 290
118. 用人单位违反本法规定未向劳动者出具解除或者终止劳动合同的书面证明,如何承担责任? 293
119. 用人单位招用尚未解除劳动合同的劳动者,对原单位造成损害的,承担哪些责任? 296
120. 劳动者违法解除劳动合同或违反竞业限制规定的,应当承担什么赔偿责任? 298
121. 《劳动合同法》对劳务派遣单位有哪些规定? 劳务派遣单位违反本法的规定,应当如何处理? 301
122. 无营业执照单位违法招用劳动者,如何承担责任? 304
123. 对不具备合法经营资格的用人单位招用职工,应当如何处理? 308
124. 劳动行政部门和其他有关主管部门及其工作人员有违法行为的,承担哪些法律责任? 310

第八章 附 则

125. 事业单位与工作人员如何订立劳动合同? 314

126. 《劳动合同法》实施后，如何做好与现有法律、法规的衔接过度工作？ 318
127. 《劳动合同法》何时生效？ 321

附 录

- 中华人民共和国劳动合同法 322
- 中华人民共和国劳动法 343

概 论

1. 什么是劳动关系？

劳动关系是劳动者与生产资料相结合的社会方式的反映。它作为一种生产关系，在不同的历史时期和不同的社会制度中，反映不同的经济形态。劳动关系对国家经济、政治以及其他社会关系产生重大影响。劳动关系的稳定和健康发展在一定程度上决定着国家关系的稳定和发展。劳动关系协调机制和协调手段的完善是促进劳动关系和谐健康发展的基础。

对劳动关系的研究在各国很普遍，国际劳工组织近几年也在积极促进各成员国达成关于雇佣关系的公约。从国际上看，对劳动关系的称谓也由于所指主体不同呈现出多样性。多数国家对个人和雇主之间形成的劳动关系叫做雇佣关系或就业关系，对工会和雇主组织之间的关系则称劳资关系、产业关系或劳动管理关系等。欧美和亚太地区的一些国家关于劳动关系或劳资关系的立法，注重调整工会和企业（劳方和资方）两个利益群体的劳动关系。日本在战后将劳动关系称做“劳使关系”，进一步明确劳动关系是由劳动者与具体劳动力使用者之间构成的。

关于劳动关系的定义，在《劳动合同法》立法过程中，一审稿曾对劳动关系作出规定：本法所称的劳动关系，是指用人单位招用劳动者为其成员，劳动者在用人单位的管理下提供有报酬的劳动而产生的权利和义务关系。但是，在征求意见和审