

构建用人单位和谐劳动关系
保护劳动者合法权益

最新



主编：朱长合

维权手册

劳动合同法

劳动合同法给你带来哪些权益？



華齡出版社

构建用人单位和谐劳动关系
保护劳动者合法权益

最新
劳动合同法
维权手册

朱长合 主编

华龄出版社

责任编辑：林欣雨

责任印制：李浩玉

图书在版编目 (CIP) 数据

最新劳动合同法维权手册/朱长合主编. —北京：华龄出版社，2008. 5

ISBN 978-7-80178-529-9

I. 最… II. 朱… 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 (2008) 第 062185 号

书 名：最新劳动合同法维权手册

作 者：朱长合 主编

出版发行：华龄出版社

印 刷：北京忠信诚胶印厂

版 次：2008 年 5 月第 1 版 2008 年 5 月第 1 次印刷

开 本：850 × 1168 1/32 印张：5.5

字 数：138 千字 印数：1 ~ 40000 册

定 价：12.00 元

地 址：北京西城区鼓楼西大街 41 号 邮编：100009

电 话：84044445 (发行部) 传真：84039173

前 言

本书主要以近 200 个问答题及案例解析的形式,就劳动者和用人单位在实际工作当中所遇到的各种劳动关系问题,结合 2008 年 1 月 1 日起施行的《中华人民共和国劳动合同法》(以下简称《劳动合同法》)条文,进行了系统的阐述。语言通俗,浅显易懂。

本书对广大劳动者及用人单位在实际操作中,就《劳动合同法》的深度理解和尺度把握,给予解疑释惑,以期达到既是劳动者合法权益保护的良师,又是用人单位构建和谐劳动关系的益友之目的。

由于时间仓促,知识有限,书中难免有这样或那样的缺点,欢迎指正,以便再版时更正。

编者
2008 年 5 月

目 录

法律条文篇

中华人民共和国劳动合同法	3
--------------------	---

维权知识篇

第一章 总则	25
1. 《劳动合同法》侧重保护劳动者的权益吗?	25
2. 民办非企业单位指的是哪些?	25
3. 事业单位在编制外招用劳动者,一定要签劳动合同吗?	25
4. 《劳动合同法》的适用范围有哪些? 和《劳动法》相比做 了哪些改变?	26
5. 《劳动合同法》规定用人单位订立哪些规章制度应当与 工会或职工代表协商确定?	26
6. 劳动者到新单位后,什么时候开始签劳动合同? 用人单 位需要建立职工名册吗?	27
7. 用人单位的哪些规章制度必须公示才有法律效力?	27
8. 用人单位在新职工到岗后一个月内签订劳动合同可以 吗?	28

9. 订立劳动合同的原则是哪些? 它有哪些意义和作用?	28
10. 什么是协调劳动关系的三方机制? 《劳动合同法》规定工会在签订劳动合同中能起到什么作用?	28
11. 用人单位自用工之日起超过一年仍未与劳动者签劳动合同, 应受哪些处罚?	29
12. 用人单位能扣押劳动者的证件和要求劳动者提供担保及财物吗?	29
13. 劳动者在应聘到一家用人单位时, 双方有哪些告知义务和知情权?	30
第二章 劳动合同的订立	30
14. 大学应届毕业生提前签订劳动合同, 劳动关系应从何时起算?	30
15. 劳动合同分为哪些类型? 无固定期限劳动合同是不是“铁饭碗”?	30
16. 只要在用人单位工作满 10 年就可签无固定期限合同吗?	31
17. 用人单位与劳动者的劳动合同中未约定劳动报酬该怎么办?	32
18. 连续订立两次固定期限劳动合同, 第三次就可签无固定期限合同吗?	32
19. “第三次签合同即可签无固定期限合同”的规定是不是限制用人单位的自主权?	33
20. 劳动合同文本该由谁保管?	33
21. 劳动合同何时生效?	34
22. 劳动合同应当具备哪些条款?	34
23. 劳动者工作一年用人单位不与其签劳动合同, 就视为与劳动者订立无固定期限合同吗?	35

-
24. 《劳动合同法》规定的劳动合同必备条款有什么特点? 35
25. 在《劳动合同法》规定的劳动合同必备条款外,双方还可以在劳动合同中约定哪些内容? 36
26. 劳动合同中对劳动报酬约定引发争议的,有哪些规定? 36
27. 用人单位对劳动者试用期有哪些法律规定? 36
28. 试用期是不是包含在劳动合同期限内? 37
29. 劳动者在试用期中的工资有最低标准吗? 37
30. 试用期间单位应不应该给职工缴纳社会保险? 37
31. 试用期内,在什么情况下用人单位可以解除劳动合同? 38
32. 劳动者的服务期指的是什么? 38
33. 服务期有年限确定吗? 39
34. 什么情况下,用人单位可以和劳动者签订服务期? 39
35. 劳动者违反服务期约定怎么办? 39
36. 商业秘密指哪些? 用人单位可以与劳动者签订保密协议吗? 40
37. 用人单位对职工进行职业培训可以约定服务期吗? 40
38. 什么是竞业限制? 41
39. 劳动者违反竞业限制约定要承担哪些法律责任? 41
40. 竞业限制协议适用哪些劳动者? 42
41. 竞业限制协议是否必须约定给予劳动者合理的经济补偿? 42
42. 竞业限制协议的期限从何时算起? 最长是二年吗? ... 42
43. 竞业限制协议中劳动者需要承担违约责任的是哪些情况? 43

44. 什么是无效劳动合同? 分为哪几种?	43
45. 签订劳动合同应注意的问题有哪些?	43
46. 合同期内的违法约定有效吗?	44
47. 无效劳动合同的认定应该由谁确认?	44
48. 劳动合同无效后,用人单位还应当向劳动者支付劳动报 酬吗?	45
第三章 劳动合同的履行和变更	45
49. 劳动者遇到欠薪有快速解决途径吗?	45
50. 支付令申请书向哪个法院提交?	45
51. 支付令法院程序是如何规定的?	45
52. 支付令要具备哪些条件?	46
53. 欠薪的用人单位收到支付令后提出异议怎么办?	46
54. 支付令失效后劳动者该怎么办?	46
55. 用人单位能强迫劳动者加班吗?	47
56. 如果欠薪的用人单位收到支付令既不提出异议又不履 行怎么办?	47
57. 劳动者加班费怎么计算?	47
58. 补休代替加班费合法吗?	48
59. 什么是劳动定额标准?	48
60. 加班工资年底总结算行吗?	49
61. 未经批准自愿加班能向单位索要加班费吗?	49
62. 职工最低工资标准内能包含加班费吗?	49
63. 用人单位管理人员违章指挥,劳动者有权拒绝吗?	49
64. 对于口头违章指挥行为如何举证?	50
65. 用人单位有强迫劳动等行为要承担哪些责任?	50
66. 被强迫劳动,劳动者可以立即解除劳动合同吗?	50
67. 用人单位名称变更影响劳动合同继续履行吗?	51
68. 用人单位合并或者分立,劳动合同能继续履行吗?	51

69. 协商一致可以变更劳动合同内容吗?	52
70. 什么是劳动合同的解除? 劳动合同的解除分为哪几种形式?	52
71. 由劳动者先提出的协商解除劳动合同,能获得用人单位经济补偿吗?	52
72. 试用期内劳动者辞职有什么规定?	53
73. 劳动者有辞职自主权吗?	53
74. 一般情况下劳动者向用人单位辞职时,要注意什么?	53
75. 劳动环境恶劣或强行给员工放假不发工资,劳动者可以辞职吗?	54
76. 用人单位拖欠工资,劳动者可以辞职吗?	54
77. 用人单位不缴社保,劳动者可以辞职吗?	54
78. 单位规章制度损害劳动者权益,劳动者可以解除劳动合同吗?	55
79. 用人单位欺诈导致合同无效,劳动者可以解除劳动合同吗?	55
80. 哪些情形下用人单位辞退职工,可以不支付经济补偿?	55
第四章 劳动合同的解除和终止	56
81. 在试用期间不符合录用条件,单位可以解除合同吗?	56
82. 劳动者严重违反单位的规章制度,单位可以解除合同吗?	56
83. 违反单位规章,情节轻微能被“炒”吗?	57
84. 无固定期限劳动合同也可以被解除吗? 严重违纪被解聘的劳动者可以获得经济补偿吗?	57
85. 什么样的严重失职、营私舞弊给单位造成重大损害,用人单位可以解除劳动合同?	58
86. 劳动者兼职,用人单位可以解除劳动合同吗?	58

-
87. 劳动者以欺诈手段骗取劳动合同,用人单位可以解除劳动合同吗? 59
 88. 劳动者被追究刑事责任,单位可以解除劳动合同吗? 59
 89. 用人单位单方解除劳动合同应当事先通知工会吗? 60
 90. 协商解除劳动合同应注意什么问题? 60
 91. 哪些情形下用人单位辞退劳动者要支付经济补偿? 60
 92. 什么是医疗期? 如何计算医疗期? 61
 93. 医疗期是否可以适当延长? 61
 94. 劳动者病愈后不能工作,单位解除劳动合同要注意哪些问题? 62
 95. 劳动者不能胜任工作被辞退,单位给经济补偿吗? 62
 96. 员工不能完成工作定额,单位炒人要给经济补偿吗? 63
 97. 用人单位与劳动者约定业绩不好合同就终止,该约定有效吗? 63
 98. 按照《劳动合同法》的规定,单位规定末位淘汰制合法吗? 64
 99. 客观情况发生重大变化双方不能协商变更,用人单位提出解除合同给经济补偿吗? 64
 100. 协商一致解除劳动合同,劳动者还可以获得经济补偿金吗? 65
 101. 劳动者在哪些情形下,用人单位不能解除劳动合同? 65
 102. 女职工在哺乳期严重违纪,单位可以解除劳动合同吗? 66
 103. 哪些情形下,用人单位终止劳动合同应当续延? 66
 104. 劳动合同终止与解除劳动合同有什么区别? 67
 105. 哪些情形下劳动合同终止? 67
 106. 合同到期单位不续签,需支付经济补偿吗? 68

107. 企业破产或提前解散的,单位需支付经济补偿吗?	68
108. 用人单位向劳动者支付经济补偿时有标准吗?	68
109. 用人单位违法解除或终止合同,需要向劳动者支付赔偿 奖金吗?	69
110. 用人单位不为劳动者转移档案怎么办?	69
111. 办理解除或者终止劳动合同的相关手续时,双方各负 什么责任?	70
112. 用人单位对已经解除或者终止的劳动合同文本至少保 存几年? 为什么?	70
113. 什么是经济性裁员? 用人单位进行经济性裁员的条件 是什么?	70
114. 裁员多少人以上要提前 30 日向工会说明情况?	71
115. 用人单位通过怎样的程序才能实施经济性裁员?	71
116. 用人单位必须进行经济性裁员时,哪些人员应当优先 留用?	72
117. 劳动者在何种情形下不能被列为裁员对象?	72
118. 因重整裁员,用人单位需支付经济补偿吗?	72
119. 因经济性裁员被裁减人员有哪些权利?	73
第五章 特别规定	73
第一节 集体合同	73
120. 什么是集体合同? 有哪些主要特征?	73
121. 集体合同和劳动合同,效力有何不同?	74
122. 集体合同必须经过集体讨论才能签订吗?	74
123. 集体合同与劳动合同有哪些不同之处?	74
124. 什么叫做专项集体合同?	75
125. 什么是行业性、区域性集体合同?	75
126. 集体合同中的劳动报酬和劳动条件是如何规定的?	75

127. 集体合同争议如何解决? 76
128. 集体合同订立的法定程序是什么? 76
129. 集体合同中的劳动合同管理的内容主要有哪些? 76
130. 集体合同中劳动者的职业技能培训内容主要有哪些?
..... 77
131. 用人单位和工会组织违反集体合同,要分别承担什么
责任? 77
132. 用人单位工会的地位和作用是什么? 77
133. 用人单位工会有哪些权利和职责? 78
134. 用人单位工会能代表职工签订集体合同吗? 78
135. 劳动者与用人单位签劳动合同,工会能起什么作用?
..... 78
136. 企业有违法行为,工会可以干预吗? 79
137. 用人单位违反劳动合同约定,工会有权纠正吗? 79
138. 企业工会经费的来源和用途是什么? 79
- 第二节 劳务派遣** 80
139. 什么是劳务派遣? 80
140. 劳务派遣合同最低签多少年?对劳务派遣单位及用工
单位有哪些法律规定? 80
141. 劳务派遣协议应当约定什么内容? 81
142. 成立劳务派遣公司必备条件是什么? 81
143. 用工单位应当对派遣员工履行什么义务? 81
144. 谁该为劳务派遣人员缴纳各项社会保险? 82
145. 劳务派遣单位克扣用工单位付给劳务人员的工资合法
吗? 82
146. 被派遣劳动者权益受损时由谁承担责任? 83
147. 被派遣劳动者可以解除劳动合同的规定有哪些? 83
148. 用工单位转包劳务人员合法吗? 84

149. 用工单位将劳动者退回劳务派遣单位的条件是什么?	84
150. 用工单位能直接开除所接收的派遣员工吗?	85
151. 哪些岗位适合劳务派遣用工方式?	85
152. 被派遣员工与用工单位的劳动者劳动报酬相同吗?	86
153. 被派遣员工有权在用工单位组织工会吗?	86
154. 劳务派遣与劳务中介有区别吗?	86
155. 有的用人单位出现假派遣现象,劳动者该如何保护自己的权益?	86
156. 什么叫非全日制用工? 为什么会出现这种用工形式?	87
157. 非全日制用工的劳动者与用人单位之间存在劳动合同吗?	87
158. 非全日制用工有试用期吗?	87
159. 非全日制用工的劳动者可以与其他单位建立全日制用工关系吗?	88
160. 非全日制用工的工伤保险由谁缴费?	88
161. 非全日制用工的最低工资标准是多少?	88
162. 非全日制用工的社会保险由谁缴费?	89
163. 非全日制用工的劳动者工资如何支付的?	89
164. 非全日制用工工作期间,出了意外事故怎么办?	89
165. 用人单位随时终止用工,非全日制用工的劳动者可以要求用人单位支付经济补偿吗?	90
166. 非全日制用工发生劳动争议如何处理?	90
167. 小时工可以兼职吗?	90
第六章 监督检查	91
168. 县级以上劳动行政部门如何进行监督检查?	91

169. 劳动行政部门监督检查时,为什么应当听取工会意见? 91
170. 劳动行政部门监督检查工作对劳动者有何意义? 91
171. 用人单位与劳动者约定的试用期违反法律规定,将会受到哪些处罚? 92
172. 劳动行政部门监督检查的内容有哪些? 92
173. 用人单位不与劳动者签订书面劳动合同,应负哪些责任? 93
174. 用人单位违反劳动法律法规,工会有权监督吗? 93
- 第七章 法律责任** 94
175. 用人单位制定的规章制度损害劳动者利益,劳动者可以要求赔偿吗? 94
176. 用人单位不按规定向劳动者发薪,要承担什么责任? 94
177. 用人单位扣押劳动者的身份证等证件,将受到什么处罚? 94
178. 在劳动合同被确认无效后,有过错的一方是否需要赔偿给对方造成的损害? 95
179. 用人单位违法解除或终止劳动合同应承担什么责任? 95
180. 用人单位解除劳动合同不出具书面证明行吗? 96
181. 用人单位在哪些情形下,用人单位侵害劳动者人身权益要承担责任? 96
182. 劳动者在没有合法经营资格的单位付出劳动的报酬能要吗? 97
183. 劳动行政部门及其工作人员玩忽职守怎么办? 97
184. 劳务派遣单位违反《劳动合同法》规定将受何处罚? 97

185. 劳动者违反保密条款或竞业限制条款,给用人单位造成损失时应承担赔偿责任吗?	98
186. 个人承包经营违反《劳动合同法》规定,该由谁担责任?	98
187. 用人单位“挖人材”,给其他单位造成损害怎么办?	98
第八章 附则	98
188. 事业单位与实行聘用制的工作人员适用《劳动合同法》规定吗?	98
189. 用人单位未与老职工签订劳动合同,新法实施后怎么办?	99
190. 某劳动者在某单位工作 15 年一直没上保险,能否适用《劳动合同法》维权?	99
191. 新法实施前签订的劳动合同,新法实施后会有变化吗?	100
192. 用人单位突击裁员要负法律责任吗?	100
193. 连续订立固定期限劳动合同的次数,从何时起算?	100
194. 2008 年劳动合同到期后,如果单位不续签,要给劳动者补偿吗?	101
195. 劳动合同跨越新旧法,经济补偿如何计算?	101
196. 《劳动合同法》是否会增加企业负担?	101
197. 《劳动合同法》与现行法律、政策中的条款冲突怎么办?	102
198. 为什么要出台《劳动合同法》?	102
199. 劳动者申请劳动争议仲裁收费吗?	102

案例解析篇

1. 用假证件与单位签定劳动合同解聘,不能获得经济补偿 105
2. 劳动合同约定服务期应符合法律规定 106
3. 合同终止条件,单位不能随便定 109
4. 农民工状告某大型外资快餐企业,透视新型劳动关系的法律确定 110
5. 协议解除劳动合同的经济责任 113
6. 签“阴阳合同”被“炒”讨要200余万 115
7. 业绩不佳让下岗,法院裁决劳动关系依然有效 117
8. 《劳动合同法》规定如何支付补偿金 118
9. 《劳动合同法》实施前签劳动合同,“跳槽”仍要支付违约金 119
10. 合同到期解聘员工也有补偿金 120
11. 职工违反劳动合同要承担违约责任 121
12. 杜绝试用期成白用期 122
13. 不签劳动合同,用人单位须按月付双薪 123
14. 用人单位不得随意要求劳动者支付违约金 124
15. 用人单位不得向劳动者收取押金、扣押身份证 125
16. 用人单位拖欠工资、工资过低,要加倍偿还劳动者 126
17. 劳动合同必须具备社会保险条款 126
18. 企业不订立合同应承担法律责任 127
19. 一般情况下劳动者“跳槽”无须支付违约金 127
20. 派遣服务时意外受伤,两家单位负连带责任 128

21. 《劳动合同法》关于竞业限制与保密条款的案例 解析	129
22. 《劳动合同法》关于适用范围的案例及相关规定	134
附录一：中华人民共和国劳动争议调解仲裁法	137
附录二：中华人民共和国劳动合同法实施条例(草案)	148