



劳动合同全程指南

劳动合同签订、履行、解除、纠纷解决操作实务详解

(第2版)

谢良敏 编著

根据《促进就业法》和《劳动争议调解仲裁法》最新修订

问题解答

为您提供600多个劳动合同问题与难题的解答

合同样本

为您签订劳动合同提供可以选择的多个参考样本

权益维护

为您指明实现劳动合同权益的合法途径方式方法

案例评析

为您依法自我维护劳动权益评析案例和以案说法



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

劳动合同法学习辅导系列 ③

劳动合同全程指南

劳动合同签订、履行、解除、纠纷解决操作实务详解

(第2版)

谢良敏 编著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

劳动合同全程指南:劳动合同签订、履行、解除、纠纷
解决操作实务详解/谢良敏编著. —2版. —北京:
法律出版社, 2007. 9

ISBN 978 - 7 - 5036 - 7613 - 0

I. 劳… II. 谢… III. 劳动合同法—中国—指南
IV. D922.525

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 138261 号

©法律出版社·中国

责任编辑/徐 晶

装帧设计/汪奇峰

出版/法律出版社

编辑统筹/法规出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京北苑印刷有限责任公司

责任印制/吕亚莉

开本/A5

印张/21.75 字数/475 千

版本/2007 年 9 月第 2 版

印次/2008 年 2 月修订第 2 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636 北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995 苏州公司/0512-65193110

书号:ISBN 978 - 7 - 5036 - 7613 - 0

定价:35.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

修 订 说 明

2007年6月通过《中华人民共和国劳动合同法》之后,编者根据新的劳动合同法律法规对本书进行了修订。之后,第十届全国人民代表大会常务委员会第二十九次会议又于2007年8月30日通过了《中华人民共和国就业促进法》,第十届全国人民代表大会常务委员会第三十一次会议于2007年12月29日通过了《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》。根据这两个新法的规定,编者再次对本书进行了修订调整,删除了已失效内容,补充了新法内容。

由于时间较紧,本书难免存在不足,恳切希望热情的读者来信指正,在此预先表示谢意!

编 者

2008年1月

出版说明

您知道劳动合同包括哪些内容和怎样签订吗？

您知道变更和解除劳动合同需要注意的问题吗？

您知道农民工在劳动合同方面有些什么特别规定吗？

您知道怎样维护自己的劳动合同权利不受侵犯吗？

如果您不清楚、不明白、不知道的话，就请带着所遇到的问题，读一读、翻一翻本书。

本书由二十年来一直从事和研究劳动法的专业人士编写。与其他劳动法方面的书不同的是，本书以劳动合同为主题，围绕着劳动合同制度，从诸多方面对劳动合同及与之相关的 600 多个问题进行了全面而又详尽的解答。从劳动合同的订立、变更、解除，劳动关系的认定，劳动合同的内容，农民工劳动权益的维护，特殊劳动关系的特别规定，劳动合同争议的处理等多个方面，尽可能有针对性提出问题，依据法律法规的规定明确地答复这些问题，并明确地指出了维护劳动合同权利的途径和程序。

为了更好地体现本书的实用性，本书还提供了多个不同版本的劳动合同书，以及其他相关合同文本，并通过对部分典型劳动合同案例的评析，使本书读者更好地理解本书的内容，更有针对性地依法维护自身的劳动权益。

拥有本书，您完全可以在劳动合同问题上实现自我维护；依照本书的解答办事，您在劳动合同争议处理的过程中就会稳处上风。

法律出版社法规中心

2007 年 9 月

前 言

《劳动合同法》是我国劳动法制建设在《劳动法》确定的基本框架基础之上,颁布的又一部调整劳动关系的重要法律,对于完善我国的劳动合同制度,明确劳动合同双方当事人的权利和义务,保护劳动者的合法权益,构建和发展和谐稳定的劳动关系具有非常重要的意义。

《劳动合同法》对劳动合同制度所作的明确而具体的法律规定,对于规范实践中存在的尚有诸多问题的劳动合同制度,对于维护处于弱者一方的广大劳动者的合法权益,都是一部符合社会主义本质和受广大劳动者欢迎的专门法律。该法的施行,将直接为广大劳动者提供法律武器,依法捍卫自己的合法权益。《劳动合同法》颁布实施后,与之相冲突或不一致的法律法规与规章政策直接面临着清理的问题,但这将是一个短时间内难以完成的工作。但可以相信,我国的劳动法律体系将沿着一条为劳苦大众服务的方向逐步完善。

《劳动合同全程指南》出版以来,得到广大读者的支持,在此深表感谢!为了尽快让广大读者了解《劳动合同法》的具体条款,应法律出版社之约,笔者根据直接参与《劳动合同法》立法的感受和体会,增加了劳动合同法一节内容,出版本书的第二版。由于时间较紧,本书难免存在不足,恳切希望热情的读者来信指正,在此预先表示谢意!

编者

2007年9月5日

目 录

第一编 劳动合同法

第一章 总则	(3)
1. 《劳动合同法》与《劳动法》是什么关系?	(3)
2. 劳动合同法律关系是怎样构成的?	(3)
3. 《劳动合同法》规范的是劳动关系中的哪些内容?	(4)
4. 《劳动合同法》的立法宗旨是什么?	(5)
5. 为什么《劳动合同法》要强调保护劳动者的合法权益?	(6)
6. 《劳动合同法》的适用范围是怎样规定的?	(7)
7. 企业、个体经济组织和民办非企业单位等组织具体 指哪些?	(7)
8. 国家机关、事业组织、社会团体和劳动者之间哪些 劳动关系适用《劳动合同法》?	(8)
9. 订立劳动合同的原则是什么?	(8)
10. 为什么劳动合同依法订立即具有约束力?	(9)
11. 用人单位应当怎样制定规章制度?	(10)
12. 用人单位制定规章制度为什么要与工会或职工代 表平等协商确定?	(11)
13. 为什么直接涉及劳动者切身利益的规章制度应当 公示或者告知劳动者?	(11)

目 录

14. 劳动关系三方机制在劳动关系方面的作用如何发挥?	(12)
15. 工会组织在劳动合同方面如何发挥作用?	(12)
第二章 劳动合同的订立	(14)
16. 怎样认定用人单位与劳动者的劳动关系?	(14)
17. 用人单位为什么应当建立招工名册备查?	(14)
18. 用人单位招用劳动者时双方的如实告知义务是什么?	(15)
19. 用人单位招用劳动者不得采取哪些行为?	(15)
20. 建立劳动合同为什么要订立书面合同?	(16)
21. 建立劳动关系应当订立书面劳动合同的意义何在?	(16)
22. 已建立劳动关系未同时订立书面劳动合同的应当怎么办?	(17)
23. 用人单位与劳动者在用工前订立劳动合同的怎样认定劳动关系?	(17)
24. 用人单位未在用工同时订立书面劳动合同且劳动报酬不明确的应当怎么办?	(18)
25. 劳动合同期限分为几种?	(19)
26. 什么是固定期限劳动合同? 怎样订立?	(19)
27. 什么是无固定期限劳动合同?	(20)
28. 应当订立无固定期限劳动合同的条件有哪些?	(20)
29. 如何理解劳动者续订无固定期限劳动合同时的三个条件?	(20)
30. 为什么要明确无固定期限劳动合同应当订立的条件?	(22)
31. 用人单位自用工之日起1年不与劳动者订立书面劳动合同的怎么办?	(23)
32. 怎样订立以完成一定工作任务为期限的劳动合同?	(23)
33. 劳动合同如何生效?	(24)

34. 劳动合同应当具备哪些条款?	(24)
35. 劳动合同可以约定哪些条款?	(25)
36. 劳动合同对劳动报酬和劳动条件等标准约定不明 确引发争议的怎么办?	(26)
37. 劳动合同的试用期应当怎样规定?	(26)
38. 什么情况不得约定试用期?	(27)
39. 劳动合同约定的试用期在什么情况下不成立?	(27)
40. 劳动者在试用期的工资应当怎样约定?	(28)
41. 为什么用人单位在试用期内不得解除劳动合同?	(28)
42. 在什么情况下可以约定服务期?	(29)
43. 劳动者违反服务期向用人单位支付违约金的规定 有哪些?	(30)
44. 服务期较长时劳动者的劳动报酬怎样进行调整?	(31)
45. 可否在劳动合同中约定保守用人单位商业秘密的 有关事项?	(31)
46. 用人单位与负有保密义务的劳动者怎样约定竞业 限制的经济补偿条款?	(32)
47. 竞业限制的人员有哪些?	(33)
48. 约定竞业限制的期限有什么规定?	(34)
49. 为什么用人单位不得与劳动者约定由劳动者承担 的违约金?	(34)
50. 哪些劳动合同无效或者部分无效?	(35)
51. 劳动合同的无效或者部分无效由谁确认?	(36)
52. 劳动合同部分无效的如何认定其他部分的效力?	(37)
53. 劳动合同被确认无效时如何向劳动者支付劳动 报酬?	(37)
第三章 劳动合同的履行与变更	(39)
54. 用人单位和劳动者应当怎样履行劳动合同?	(39)
55. 用人单位向劳动者支付劳动报酬时的义务是什么?	(39)

目 录

56. 劳动者对用人单位拖欠或者未足额支付劳动报酬 的可以采取什么措施?	(40)
57. 什么是未足额支付劳动报酬?	(41)
58. 什么是拖欠劳动报酬?	(41)
59. 用人单位应当如何执行劳动定额标准?	(42)
60. 为什么用人单位不得强迫劳动者加班?	(42)
61. 劳动者在安全生产方面有什么权利?	(43)
62. 劳动者对危害生命安全和身体健康的劳动条件有 什么权利?	(43)
63. 用人单位应当为劳动者提供什么样的劳动条件?	(44)
64. 用人单位发生变更时劳动合同应怎样履行?	(44)
65. 用人单位发生合并或者分立等情况时劳动合同 是否仍然有效?	(45)
66. 变更劳动合同应当采取哪些方式?	(46)
第四章 劳动合同的解除与终止	(47)
67. 劳动合同怎样可以解除?	(47)
68. 劳动者提前通知用人单位解除劳动合同有什么规 定?	(47)
69. 劳动者在试用期内解除劳动合同有什么规定?	(48)
70. 劳动者可以随时通知用人单位解除劳动合同的情 形有哪些?	(48)
71. 如何理解劳动者可以随时通知用人单位解除劳动 合同的六种情形?	(49)
72. 劳动者在哪些情形下可以不告知用人单位立即解 除劳动合同?	(50)
73. 用人单位可以解除劳动合同的条件有哪些?	(51)
74. 如何理解用人单位可以解除劳动合同六种情形?	(52)
75. 用人单位提前 30 日通知劳动者解除劳动合同的 情形有哪些?	(53)

76. 用人单位裁减人员的程序有什么规定?	(54)
77. 用人单位裁减人员时应当符合哪些条件?	(54)
78. 用人单位裁减人员时应当优先留用哪些劳动者?	(55)
79. 为什么用人单位 6 个月内招用人员时应当优先招用 被裁减的人员?	(56)
80. 用人单位不得解除劳动者劳动合同的情形有哪些?	(56)
81. 为什么不得解除未进行离岗前职业健康检查劳动者 的劳动合同?	(57)
82. 为什么不得解除患职业病或因工负伤劳动者的劳动 合同?	(57)
83. 为什么不得解除患病或者负伤在规定的医疗期内 劳动者的劳动合同?	(58)
84. 为什么不得解除孕期、产期、哺乳期女职工的劳动 合同?	(58)
85. 为什么不得解除连续工作满 15 年且距法定退休年龄 不足 5 年劳动者的劳动合同?	(59)
86. 不得解除劳动者劳动合同的其他情形指什么?	(59)
87. 工会在用人单位单方解除劳动合同时有什么权利?	(59)
88. 劳动合同终止的情形有哪些?	(60)
89. 劳动合同期满时哪些情形应当续延至相应的情形 消失时终止?	(62)
90. 患职业病或者因工负伤劳动者的劳动合同终止应 如何执行?	(62)
91. 用人单位应当向劳动者支付经济补偿的情形有哪 些?	(63)
92. 用人单位应当向劳动者支付经济补偿的情形具体指 哪些?	(63)
93. 劳动合同终止是否支付经济补偿?	(64)
94. 经济补偿的标准应当怎样计算?	(65)

目 录

95. 劳动者对用人单位违法解除或终止的劳动合同可以提出什么要求?	(66)
96. 劳动者的基本养老保险个人账户能否随劳动者在全国范围内流动?	(67)
97. 用人单位应当怎样为劳动者办理档案和社会保险转移手续?	(67)
98. 解除或终止劳动合同时劳动者应当如何办理工作交接?	(68)
99. 用人单位解除或终止劳动者劳动合同时还应履行什么义务?	(68)
第五章 集体合同	(70)
100. 订立集体合同涉及几个方面?	(70)
101. 集体合同的内容有哪些?	(70)
102. 集体合同如何订立?	(71)
103. 什么是专项集体合同? 订立专项集体合同主要涉及哪些内容?	(71)
104. 行业性、区域性集体合同如何订立?	(72)
105. 集体合同生效的条件是什么?	(72)
106. 集体合同的约束力是怎样的?	(73)
107. 集体合同具有怎样的效力?	(74)
108. 用人单位违反集体合同如何承担责任?	(74)
第六章 劳务派遣	(76)
109. 什么是劳务派遣?	(76)
110. 劳务派遣单位的设立有什么要求?	(77)
111. 在劳务派遣关系中如何订立劳动合同?	(77)
112. 被派遣劳动者在无工作期间能否得到劳动报酬?	(78)
113. 劳务派遣协议应当怎样订立?	(79)
114. 用工单位与劳务派遣单位应当怎样确定派遣期	

限?	(80)
115. 劳务派遣单位有哪些义务?	(80)
116. 被跨地区派遣劳动者享有的劳动条件和劳动报酬 按什么标准执行?	(81)
117. 在劳务派遣中用工单位的义务有哪些?	(82)
118. 被派遣劳动者的劳动报酬权利是怎样规定的?	(83)
119. 被派遣劳动者能否依法参加或者组织工会?	(83)
120. 被派遣劳动者在什么情形下可以与劳务派遣单位 解除劳动合同?	(84)
121. 用工单位是否可以将劳动者退回劳务派遣单位?	(85)
122. 劳务派遣主要在哪些工作岗位上实施?	(85)
123. 用工单位是否可以自设劳务派遣单位?	(86)
第七章 非全日制用工	(87)
124. 什么是非全日制用工?	(87)
125. 非全日制用工怎样确定劳动关系?	(87)
126. 为什么非全日制用工不得约定试用期?	(88)
127. 非全日制用工终止用工有什么规定?	(89)
128. 非全日制用工劳动报酬的结算周期有无限制?	(89)
第八章 监督检查	(91)
129. 劳动合同制度的监督管理有什么规定?	(91)
130. 县级以上劳动行政部门对劳动合同制度进行监督 检查的职责有哪些?	(91)
131. 县级以上劳动行政部门实施监督检查时的权利 义务有哪些?	(92)
132. 政府其他部门如何对用人单位执行劳动合同制度 的情况进行监督管理?	(93)
133. 劳动者合法权益受到侵害的怎么办?	(93)
134. 工会对用人单位履行劳动合同、集体合同的情况	

怎样进行监督?	(94)
135. 对于违反《劳动合同法》的行为怎样进行举报?	(95)
第九章 法律责任	(96)
136. 用人单位的劳动规章制度侵害劳动者权益的应当 承担什么责任?	(96)
137. 用人单位提供的劳动合同文本未规定劳动合同必 备条款的承担什么责任?	(97)
138. 用人单位不按规定与劳动者订立书面劳动合同的 承担什么责任?	(97)
139. 用人单位与劳动者约定的试用期无效且已履行的 应当承担什么责任?	(98)
140. 用人单位扣押劳动者身份证等证件或收取劳动者 财物的承担什么责任?	(99)
141. 用人单位违反劳动报酬的行为应当承担什么责 任?	(100)
142. 无效劳动合同给对方造成损害的应当承担什么 责任?	(101)
143. 用人单位违法解除或终止劳动者劳动合同的应当 承担什么责任?	(101)
144. 用人单位违反侵犯劳动者人身自由和安全健康的 行为应当承担什么责任?	(102)
145. 用人单位未向劳动者出具解除或终止劳动合同书 面证明的应当承担什么责任?	(103)
146. 劳动者违反保密义务或竞业限制造成损失的应当 承担什么责任?	(104)
147. 用人单位招用其他单位劳动者的行为应当承担什 么责任?	(104)
148. 劳务派遣单位的违法行为应当承担什么责任?	(105)
149. 不具备合法经营资格用人单位的违法犯罪行为	

应当承担什么责任?	(106)
150. 个人承包经营违反规定招用劳动者给劳动者造成 损害的应当承担什么责任?	(107)
151. 政府有关部门及其工作人员的违法失职行为应当 承担什么法律责任?	(107)
第十章 附则	(110)
152. 事业单位与实行聘用制的工作人员是否由《劳动合 同法》调整?	(110)
153. 《劳动合同法》的溯及力是怎样规定的?	(111)
154. 《劳动合同法》什么时候开始施行?	(112)

第二编 劳动合同

第十一章 劳动合同的订立	(115)
155. 什么是劳动合同?	(115)
156. 建立劳动关系为什么应当订立劳动合同?	(115)
157. 劳动合同应怎样拟定?	(115)
158. 劳动合同应当如何订立?	(116)
159. 试用期内不符合录用条件可以解除劳动合同应当 如何掌握?	(116)
160. 劳动者在试用期内解除劳动合同需要注意什么 问题?	(116)
161. 劳动合同的生效时间怎样确定?	(116)
162. 劳动合同期限有几种形式?	(117)
163. 固定工在转制过程中因劳动合同期限协商不一致未 签订劳动合同时如何处理?	(117)
164. 临时工可否订立无固定期限的劳动合同?	(118)
165. 《劳动法》颁布后是否还有临时工的称谓?	(118)

- 166. 机关、事业单位、社会团体中的“工勤”人员是否签订
劳动合同? (118)
- 167. 企业工会主席如何签订劳动合同? (118)
- 168. 实施股份制和股份合作制改造的企业的劳动合同
如何履行? (119)
- 169. 实施股份制和股份合作制改造的企业的职工是否
必须投资入股? (119)
- 170. 国有企业转制时固定工不能与企业就签订劳动合同
达成一致时应如何处理? (120)
- 171. 固定工在转制过程中因劳动合同期限与企业协商
不一致时怎么办? (120)
- 172. 用人单位分立、合并、租赁、承包后的劳动合同应该
怎样订立? (121)
- 173. 困难企业应当怎样签订劳动合同? (121)
- 174. 生产经营发生严重困难企业的职工怎样签订劳动
合同? (121)
- 175. 劳动者劳动合同期满时已接近退休年龄如何续订
劳动合同? (122)
- 176. 职工由用人单位派到相关单位时劳动合同应当怎样
订立? (122)
- 177. 非在岗职工的劳动合同应该如何签订? (122)
- 178. 停薪留职职工的劳动合同如何订立? (123)
- 179. 富余人员、离岗休养或退养人员的劳动合同如何
订立? (123)
- 180. 患有精神病但病情得到控制的职工的劳动合同如何
订立? (123)
- 181. 离退休人员被再次聘用时是否订立劳动合同? (124)
- 182. 离退休人员再次被聘用时其协议应如何订立和
解除? (124)

183. 原干部身份的劳动合同制职工在调动时应注意什么问题?	(124)
184. 用人单位招用职工时是否需要查看相关证明材料?	(125)
第十二章 劳动关系认定	(126)
185. 用人单位招用劳动者未订立书面劳动合同的,其劳动关系是否成立?	(126)
186. 认定用人单位和劳动者双方存在劳动关系的参照凭证有哪些?	(126)
187. 用人单位招用劳动者应订立劳动合同而没有订立的应怎样解决?	(127)
188. 用人单位将工程(业务)或经营权发包给不具备用工主体资格的组织或自然人时怎样认定用工主体?	(127)
第十三章 劳动合同中的劳动报酬	(128)
189. 《最低工资规定》适用于哪些用人单位和劳动者?	(128)
190. 什么是最低工资标准? 怎样认定正常劳动?	(128)
191. 如何确定和调整最低工资标准?	(128)
192. 最低工资标准的确定和调整方案怎样研究拟定?	(129)
193. 最低工资标准的报批程序有什么规定?	(129)
194. 用人单位支付给劳动者的工资在剔除哪些收入后不得低于当地最低工资标准?	(130)
195. 用人单位违反最低工资规定的应当承担什么法律责任?	(130)
196. 确定最低工资标准应考虑哪些因素?	(130)
197. 确定最低工资标准的通用方法有几种?	(131)
第十四章 建设领域农民工工资支付	(132)
198. 建设领域农民工的工资支付有什么规定?	(132)
199. 建筑企业应当怎样支付农民工的工资?	(132)