

★ 帮您轻松应对职场中的208个问题 ★

劳动者的**三大法宝**

最新劳动法律一问一答

罗灿 朱莹 编著

法宝 ①

中华人民共和国劳动合同法

法宝 ②

中华人民共和国劳动争议调解仲裁法

法宝 ③

中华人民共和国劳动法



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

D922.5/42

2008

劳动者的**三大法宝**

最新劳动法律一问一答

罗灿 朱莹 编著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

劳动者的三大法宝:最新劳动法律一问一答/罗灿,朱莹编著. —北京:法律出版社,2008.5

ISBN 978-7-5036-8346-6

I. 劳… II. ①罗…②朱… III. 劳动法—问答—中国 IV. D922.505

中国版本图书馆CIP数据核字(2008)第045064号

© 法律出版社·中国

劳动者的三大法宝:
最新劳动法律一问一答
罗灿 朱莹 / 编著

编辑统筹 大众法律出版分社
策划编辑 赵利铭
责任编辑 丁红涛
装帧设计 贾丹丹

出版 法律出版社

开本 A5

总发行 中国法律图书有限公司

印张 10.75

经销 新华书店

字数 243 千

印刷 永恒印刷有限公司

版本 2008 年 5 月第 1 版

责任印制 沙磊

印次 2008 年 5 月第 1 次印刷

法律出版社(100073 北京市丰台区莲花池西里7号)

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

电子邮件/info@lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司(100073 北京市丰台区莲花池西里7号)

全国各地中法图分、子公司电话:

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

重庆公司/023-65382816/2908

深圳公司/0755-83072995

第一法律书店/010-63939781/9782

书号:ISBN 978-7-5036-8346-6

定价:20.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

目录

法宝壹 《劳动合同法》

一、劳动合同不能少,如何签订有学问

- | | |
|--------------------------------------|-----|
| 1. 选好职业,是不是一定要 and 用人单位签劳动合同? | 003 |
| 2. 用人单位招用退休人员的用工关系是否需要签订劳动合同? | 004 |
| 3. 小时工也是劳动者,怎么签订劳动合同? | 005 |
| 4. 用人单位可以不和劳动者签劳动合同而先进行试用吗? | 006 |
| 5. 签订劳动合同的时候,合同中哪些内容是不可以缺少的? | 007 |
| 6. 用英文名、艺名等名字来签订劳动合同有效吗? | 010 |
| 7. 用人单位要求保管毕业证书等原件,这合法吗? | 011 |
| 8. 用人单位对财务、采购等特殊人员可否收取风险抵押金或者要求提供担保? | 012 |
| 9. 签了一式两份的劳动合同,但用人单位说要统一保管,这合适吗? | 012 |
| 10. 用人单位说我违章了,但我从来不知该规章制度,我要遵守吗? | 013 |
| 11. 劳动合同约定合同期间不得结婚、不得生育,有效吗? | 015 |

- | | |
|--|-----|
| 12. 劳动者提交虚假学历、虚假身份证等行为会导致劳动合同无效吗? | 016 |
| 13. 劳动者被迫签订劳动合同,应该找谁确认劳动合同无效? | 017 |
| 14. 劳动合同被确认无效了,但劳动者已经实际工作了两个月,这两个月白干吗? | 018 |
| 15. 劳动合同鉴证程序是劳动合同生效必须经过的程序吗? | 018 |
| 16. 工会在劳动合同的签订过程中发挥什么作用? | 019 |

二、试用期里困惑多,无固定期限合同签了还犯愁

- | | |
|---|-----|
| 17. 用人单位说试用期的长短他们说了算,这合理吗? | 021 |
| 18. 用人单位说我在试用期内不符合录用条件要解除劳动合同,那试用期的录用条件是什么? | 022 |
| 19. 用人单位认为劳动者在试用期内表现不好,可以再次约定试用期吗? | 023 |
| 20. 工作过程中更换了工作岗位,还需要经过试用期吗? | 024 |
| 21. 劳动者在试用期内拿到的工资,只有转正工资的一半,这合理吗? | 025 |
| 22. 在试用期的时候,用人单位说随时可以开除我,用人单位的说法有依据吗? | 026 |
| 23. 劳动者在试用期内表现不佳,用人单位可以通过什么程序解除劳动合同? | 027 |
| 24. 试用期内,劳动者可以随时走人吗? | 028 |
| 25. 无固定期限劳动合同就是“铁饭碗”吗? | 029 |
| 26. 是不是在用人单位工作满十年就可以签订无固定期限劳 | 030 |

- 动合同?
27. 劳动者缓刑执行期间,用人单位可以解除无固定期限劳动合同吗? 031
28. 一年以上不签订书面劳动合同就视为签订无固定期限劳动合同,但用人单位仍然没有和劳动者签订书面合同,怎么办? 032
29. 连续订立二次固定期限劳动合同后,劳动者提出签订无固定期限劳动合同,用人单位可以拒绝吗? 033

三、合同履行不顺畅,心里有底气也壮

30. 用人单位没有和我商量,可以直接把我派到下面的分公司吗? 035
31. 用人单位强迫劳动者“休病假”,不让其上岗,劳动者怎么办? 036
32. 用人单位变更投资人,是否需要解除或变更劳动合同? 037
33. 用人单位发生合并或者分立等情况,会不会影响劳动合同的履行? 038
34. 劳动者应征入伍,劳动合同应该怎么处理? 039
35. 用人单位的管理人员在工作过程中违章指挥,劳动者有权拒绝吗? 040
36. 用人单位将招来的员工集中在厂区,不允许其外出,强迫劳动者工作,怎么办? 041

四、合同解除须谨慎,相关手续更留意

- | | |
|---|-----|
| 37. 协商一致解除劳动合同的时候,劳动者先提出与用人单位先提出有什么区别? | 042 |
| 38. 劳动者是否一定要有合适的理由才能提出辞职? | 043 |
| 39. 劳动者与单位领导对工作有意见分歧,用人单位可以解除劳动合同吗? | 044 |
| 40. 劳动者违反用人单位的规章制度,用人单位就可以解除劳动合同吗? | 045 |
| 41. 用人单位对设备进行机械化更新,可以和原来从事手工包装的劳动者解除劳动合同吗? | 046 |
| 42. 劳动者在外兼职,用人单位可以解除劳动合同吗? | 048 |
| 43. 劳动者被法院宣告失踪了,用人单位可以解除劳动合同吗? | 049 |
| 44. 用人单位实行“末位淘汰”,劳动者在考核中位列最后,用人单位可以解除劳动合同吗? | 050 |
| 45. 女职工怀孕了,但贪污公款,用人单位和她解除劳动合同,合法吗? | 051 |
| 46. 用人单位解除与劳动者的劳动合同,没有告诉工会,可以吗? | 052 |
| 47. 劳动者与用人单位解除劳动合同,但用人单位一直扣押劳动者档案不给转移,怎么办? | 053 |
| 48. 劳动合同解除了,劳动合同的文本是不是就可以销毁了? | 054 |
| 49. 用人单位效益不好要进行经济裁员,平时和上级关系好的员工才能留下来,这样合理吗? | 055 |
| 50. 劳动者被裁员了,是不是就和用人单位没有任何关系了? | 056 |

51. 劳动者还没有和前一家用人单位解除劳动合同,就和后一家单位签订了新的劳动合同,后一家单位需要承担责任吗? 057
52. 用人单位和劳动者解除劳动合同,但拒绝出具书面证明,行吗? 058

五、钱的问题多重视,经济补偿金、违约金、损害赔偿金

53. 劳动者提前走人,用人单位索取高额违约金,这合法吗? 060
54. 为什么新《劳动合同法》禁止在法律许可的范围外约定由劳动者承担的违约金? 061
55. 劳动者违反了服务期限的约定,用人单位可以要求违约金赔偿吗? 062
56. 为了对劳动者约定违约金,用人单位对劳动者进行了两三天的职业培训,可以约定服务期吗? 063
57. 劳动者是用人单位业务主管,跳槽带走了大批客户,是否违反竞业禁止义务? 065
58. 用人单位与劳动者签订了竞业禁止协议,但没有约定经济补偿事宜,怎么办? 066
59. 竞业禁止就意味着劳动者不可以再从事类似的工作了吗? 067
60. 劳动者只是用人单位的普通行政人员,需要签订保密协议和竞业禁止协议吗? 068
61. 注册地和主要市场都在广州的用人单位,可否约定劳动者在合同解除后,不得到在上海的与本单位生产或者经营同类产品的其他用人单位任职? 069

62. 劳动者病愈后不能从事原工作,用人单位解除劳动合同需要给补偿吗? 070
63. 劳动者被无故解除劳动合同,据说有双倍赔偿,那究竟是一些什么权利? 071
64. 劳动合同正常到期终止了,劳动者还可能拿到经济补偿金吗? 072
65. 用人单位进行经济裁员,需要支付经济补偿金吗? 073
66. 用人单位按照劳动者的基本工资给付经济补偿金可以吗? 073
67. 用人单位依法破产了,劳动者可以要求哪些权利? 074
68. 用人单位和劳动者约定试用期过长,可以要求赔偿吗? 075
69. 劳动者被炒鱿鱼了,单位也跟别的单位合并了,劳动者该找谁要补偿金? 076
70. 劳动关系跨越《劳动法》和《劳动合同法》,新法旧法有不一样的规定,经济补偿金应该如何计算? 077

六、特殊问题特殊事,多多了解也有利

71. 用人单位说单位有集体合同,不需要再签订劳动合同了,就按照集体合同执行就可以,这样合适吗? 080
72. 集体劳动合同出现争议,应该怎么处理? 081
73. 劳动者和用人单位发生纠纷,劳动者可以请求工会帮助吗? 082
74. 用人单位招人不用人,直接将劳动者派到其他单位工作,符合法律规定吗? 083
75. 劳务派遣中,谁为劳动者上各种社会保险? 083
76. 劳动者到劳务派遣公司应聘的时候最担心遇到所谓的 084

“皮包公司”,怎样识别这类公司?	
77. 劳务派遣单位可以要求每个月从劳动者的工资中扣 5% 作为介绍工作的报酬吗?	085
78. 劳动者被劳务派遣公司派遣到用工单位,用工单位可以再把他派遣到其他单位吗?	086
79. 被派遣的劳动者工资只有用工单位正式员工的 60%,据说这是编制原因,这样合理吗?	087
80. 被派遣的劳动者权益受到侵害,应该向谁主张权利?	089
81. 被派遣的劳动者表现不好,用工单位能直接开除他吗?	090
82. 小时工还需要约定试用期吗?	091
83. 小时工的工资可以按月结算支付吗?	092
84. 劳动者在用人单位做小时工,可以随时走人吗?	093
85. 用人单位没有经营资格,但是劳动者已经实际工作了 6 个月,怎么办?	094
86. 用人单位要求女性劳动者和男职工从事一样的强体力活,并强调这是“男女平等”,这样做合法吗?	095
87. 女性劳动者怀孕之后,用人单位将她从行政管理岗位调到打扫卫生的保洁岗位,这合法吗?	097
88. 未成年劳动者据说可以享受定期健康检查,这是单位福利还是用人单位的法定义务?	098
89. 乙肝病毒携带者,用人单位可以辞退吗?	099

法宝贰 《劳动争议调解仲裁法》

一、矛盾不可怕,关键是解决

- | | |
|---|-----|
| 1. 劳动者与用人单位发生任何矛盾,都可以算是劳动争议吗? | 108 |
| 2. 家庭保姆和户主发生劳动纠纷,能向劳动争议处理机构申请解决吗? | 109 |
| 3. 劳动者与用人单位没有签订劳动合同,发生争议怎么办呢? | 109 |
| 4. 劳动者与用人单位发生冲突,可以请工会帮忙解决吗? | 110 |
| 5. 发生劳动争议了,劳动者为了继续在单位工作忍气吞声,在劳动合同结束的时候再去维护自己的权利可以吗? | 111 |
| 6. 与用人单位发生劳动争议后,都有些什么解决办法? | 112 |
| 7. 劳动者在其他合法权益受到侵犯的情况下,该怎么维护自己的权益? | 114 |
| 8. 我要维权,证据哪里找? | 115 |
| 9. 外国劳动者在我国境内和用人单位发生劳动争议,怎么处理? | 116 |
| 10. 一个车间 40 个人与用人单位因为同一个原因发生劳动纠纷,能一起解决吗? | 116 |

二、调解,不伤和气的最佳选择

- | | |
|-----------------------------------|-----|
| 11. 发生劳动争议后,谁可以帮助调解劳动者和用人单位之间的矛盾? | 117 |
| 12. 调解,从什么时候开始? | 118 |

13. 任何人都可以担当调解员吗？	118
14. 劳动者文化程度偏低，申请调解的时候写不了书面申请，怎么办？	119
15. 因为矛盾比较多，劳动者和用人单位一直达不成一致意见，调解结束遥遥无期，怎么办？	120
16. 调解协议书只要劳动者和用人单位签字盖章就可以生效吗？	120
17. 调解协议书签了，单位会付钱吗？	120
18. 用人单位不履行调解协议，劳动者怎么办？	122

三、仲裁，维权之路漫漫

19. 劳动者想仲裁就仲裁吗？	123
20. 劳动者可以不申请调解，直接申请劳动仲裁吗？劳动仲裁收费吗？	124
21. 用人单位和劳动者如何申请劳动争议仲裁？	124
22. 劳动仲裁委员会也和法院一样设置，每个区县都有吗？	125
23. 劳动仲裁员一般由谁担任？劳动仲裁员的水平能保证吗？	126
24. 劳动仲裁员由谁来监督？能保证公平吗？	127
25. 我是劳务派遣去单位的，提起劳动仲裁的时候该以哪个单位为被申请人？	127
26. 劳动者和在上海的用人单位签订劳动合同，被派到四川从事工作，现在发生劳动争议，劳动者应该在哪里提出仲裁申请呢？	128
27. 用人单位一直没给劳动者上社会保险，劳动者到离开这个	129

- 单位的时候才知道,还可以提出劳动仲裁吗?
28. 提起劳动仲裁需要准备什么? 130
29. 交了仲裁申请书,劳动者如何知道自己的仲裁申请是否被受理? 如果仲裁委员会不受理怎么办? 131
30. 用人单位申请劳动仲裁时,劳动者坐以待毙吗? 131
31. 开庭才发现仲裁员是用人单位的法律顾问,劳动者应该怎么办? 132
32. 仲裁庭只有一名仲裁员,是不是劳动争议仲裁委员会对劳动者的利益不重视? 133
33. 劳动仲裁必须本人出庭吗? 如果劳动者不善言辞,可以找工友帮忙出庭吗? 133
34. 不参加仲裁开庭,会有什么后果? 134
35. 仲裁过程中需要对签字笔迹做鉴定,鉴定人由谁决定? 135
36. 劳动者没有出勤记录,但需要他举证,应该怎么办? 135
37. 劳动者申请仲裁,用人单位以涉及商业秘密为由要求法院不公开审理,是不是其中有鬼? 136
38. 仲裁最后的笔录有什么用处? 是不是随便签个字就好了? 137
39. 用人单位拖欠工资,现在劳动者生活困难急需用钱,劳动仲裁程序尚未开始,劳动者可以申请先予执行吗? 137
40. 仲裁庭裁决先予执行的,单位不服又去法院起诉,先予执行是不是泡汤了? 138
41. 劳动仲裁裁决书生效之后,用人单位不履行裁决,劳动者怎么办? 138

四、诉讼,维权再接再厉

42. 听说新的《劳动争议调解仲裁法》规定了终局裁决,终局裁决就绝对不能再改变了吗? 139
43. 人民法院可以撤销已经生效的劳动仲裁裁决吗? 140
44. 劳动争议仲裁委员会对劳动者提交的案件认为不属于劳动争议而不予受理,劳动者可以去法院起诉吗? 141
45. 父亲被单位辞退了,我去仲裁,被裁决不予受理,去法院会被受理吗? 142
46. 单位拖欠我工资超过一年了,一年内我一直到处奔波,也跟单位谈了很多次,仲裁委员会认为我过了仲裁时效,我能去法院起诉吗? 143
47. 劳动争议的诉讼费可以按照争议数额的百分比来收吗? 144
48. 劳动仲裁后,单位去法院起诉我了,我也不服仲裁,只能当被告吗? 144
49. 单位无故开除我,诉讼的时候我怎么证明单位没有开除我的合法理由呢? 145
50. 仲裁裁决作出后,部分劳动者不服,去法院诉讼了,其他人能马上要求执行仲裁裁决吗? 146
51. 单位制定的内部规章制度在法庭上有效吗? 147
52. 去法院起诉我需要请律师吗? 是不是不请律师就肯定会输? 147
53. 在起诉过程中,单位要求与我和解,我该怎么处理? 149

法宝 《劳动法》

一、工资、工时加休假，每个都得费思量

- | | |
|---|-----|
| 1. 用人单位包吃包住，实际支付的劳动报酬可以低于最低工资标准吗？ | 153 |
| 2. 劳动合同中约定的劳动报酬不清楚，工资应该怎么算？ | 154 |
| 3. 薪酬保密制度违反法律吗？ | 155 |
| 4. 劳动报酬可以通过有价证券支付吗？ | 156 |
| 5. 劳动者给用人单位造成损失，用人单位可以采取逐月克扣工资的方式来弥补损失吗？ | 157 |
| 6. 劳动者是一起刑事案件的证人，在工作期间被法庭要求出庭半天，用人单位在月底结算工资的时候扣了他这天的工资，这样合理吗？ | 158 |
| 7. 用人单位拖欠工资，劳动者觉得通过仲裁、诉讼来讨要的话成本过大，有没有快速便捷的方式来讨薪呢？ | 159 |
| 8. 用人单位收到支付令既不提出异议又不履行怎么办？ | 160 |
| 9. 支付令失效之后，劳动者可以直接向法院提出诉讼吗？ | 161 |
| 10. 用人单位老是无故拖欠工资，劳动者不想继续干了，但劳动合同尚未到期，怎么办？ | 162 |
| 11. 劳动者自愿加班，用人单位可以不支付加班费吗？ | 163 |
| 12. 补休代替加班费，可以吗？ | 163 |
| 13. 用人单位占用周末时间培训或开会，这算加班吗？ | 164 |
| 14. 用人单位把加班费累计，到年底一起结算，可以吗？ | 165 |
| 15. 用人单位实行计件工作制，劳动者为了完成任务干到 15 | 166 |

个小时,合理吗?	
16. 劳动者再婚,还可以享受婚假吗?	168
17. 劳动者有寒暑假,还可以享受带薪年假吗?	169
18. 劳动者因为工作原因无法享受年休假,有补偿吗?	170

二、保险保险,有惊无险

19. 通常所说的“五险一金”是什么?	171
20. 户口不在工作所在地,用人单位就不需要为劳动者上社会保险吗?	172
21. 用人单位不为临时工上社会保险,这合理吗?	173
22. 用人单位破产了,劳动者的社会保险怎么办?	174
23. 劳动者是自由职业者,想个人缴纳社会保险,应该怎么办?	175

老有所养

24. 用人单位是否要为农民工办理养老保险呢?	176
25. 劳动者被借调到其他用人单位,养老保险费用由谁缴纳?	177
26. 劳动者被买断工龄,用人单位还需要为劳动者缴纳养老保险吗?	178
27. 职工基本养老保险的个人账户有多少钱? 有什么用处?	179
28. 职工死亡之后,养老保险的个人账户可以继承吗?	180
29. 外来务工人员等劳动者离开原来的工作地点时,其养老保险个人账户如何处理?	181
30. 什么时候可以领取基本养老金?	182

病有所医

- | | |
|--------------------------------------|-----|
| 31. 有了医疗保险,是不是就看病不用花钱了呢? | 183 |
| 32. 参加医疗保险之前需要体检吗? | 184 |
| 33. 劳动者参加医疗保险之后,在任何医院看病治疗都可以享受医保待遇吗? | 185 |
| 34. 劳动者生病的时候,因为有医疗保险,可以选择任何想用的药物吗? | 186 |
| 35. 劳动者因为生病而产生的医疗期是什么?怎么计算的? | 187 |
| 36. 医疗期和劳动合同的履行有什么关系? | 189 |
| 37. 劳动者在试用期内患病可否享受医疗保险?医疗期多长? | 190 |
| 38. 劳动者丢失了医保卡(手册)怎么办? | 191 |

生有所保

- | | |
|---|-----|
| 39. 女性劳动者因为怀孕而身体不适,去医院治疗的时候,应该享受医疗保险待遇还是生育保险待遇? | 192 |
| 40. 劳动者采用试管婴儿的方式来生育子女,能否享受生育保险的待遇? | 193 |
| 41. 女职工生育期间可以享受多长的假期?可以随时申请休假吗? | 194 |
| 42. 下岗女工能否享受生育保险待遇? | 196 |
| 43. 用人单位不按期缴纳生育保险费用时需要承担什么法律责任? | 197 |
| 44. 男职工可以享受生育保险待遇吗? | 198 |

失业不愁

- | | |
|---------------------------|-----|
| 45. 劳动者失业了,就可以领取失业保险金吗? | 199 |
| 46. 失业人员主动辞职的,能否享受失业保险待遇? | 200 |