

法律培训指定教材

zhonghuarenmingongheguo laodonghetongfashiyongzhinan



中华人民共和国

劳动合同法 适用指南

主 编 郑淑娜



中国人事出版社

法律培训指定教材

中华人民共和国
劳动合同法
适用指南

主 编 郑淑娜

中国人事出版社

图书在版编目(CIP)数据

中华人民共和国劳动合同法适用指南/郑淑娜主编.
北京:中国人事出版社,2007.7
ISBN 978-7-80189-634-6
I. 中… II. 郑… III. 劳动合同法—中国—问答 IV. D922.525
中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 095766 号

中国人事出版社出版

(100101 北京市朝阳区育慧里 5 号)

保定市 中画美凯印刷有限公司印刷

开本:850×1168 毫米 1/32 印张:8.5

2007 年 7 月第 1 版 2007 年 7 月第 1 次印刷

字数:210 千字 印数:1-10000 册

定价:20.00 元

版权所有 翻印必究

联系电话:(010)84624780

本书编写组

主 编 郑淑娜
全国人大常委会法工委研究室副主任

副 主 编 周 敏
全国人大常委会法工委研究室处长

编写人员 孙立如 刘 兰

出版说明

劳动合同是市场经济体制下劳动者与用人单位建立劳动关系、明确双方权利义务的法律文件,是劳动者与用人单位发生劳动争议时主张权利的基本依据。我国自 1994 年在劳动法中确立劳动合同制度以来,劳动合同已经成为调整劳动关系必不可少的法律机制。但随着我国经济体制改革的不断深化,随着市场主体日益明晰和利益关系的多元化,原有的劳动合同制度在实施中出现了一些新情况、新问题,已经不能完全适应新形势的要求;实践中,用人单位侵害劳动者合法权益的行为时有发生,影响到劳动关系的和谐稳定。当全国人大常委会将劳动合同法草案向社会全文公布征求意见时,社会各界反映热烈,全国人大常委会法制工作委员会共收到社会各方面的意见近 20 万条,可见社会的关注程度和劳动合同对人民群众切身利益的影响非同一般。为了完善劳动合同制度,明确劳动合同双方当事人的权利义务,保护劳动者的合法权益,构建和发展和谐稳定的劳动关系,2007 年 6 月 29 日,十届全国人大常委会第二十八次会议通过了《中华人民共和国劳动合同法》,该法将于 2008 年 1 月 1 日起施行。

新通过的劳动合同法不仅适用于企业、个体经济组织、民办非企业单位等组织与劳动者之间的劳动关系,而且适用于国家机关、事业单位、社会团体与劳动者建立的劳动关系。同时,事业单位与实行聘用制的工作人员订立、履行、变更、解除或者终止劳动合同,如果法律、行政法规或者国务院没有特别规定的,也适用劳动合同法的有关规定。劳动合同法中对试用期、服务期、竞业限制、经济性裁员、经济补偿、劳务派遣、集体合同等社会各方面十分关心的

问题作了具体规定。劳动合同法的实施,对完善我国的劳动制度,促进劳动关系的和谐稳定,夯实构建和谐社会的基础,将起到重要的作用。

为了更好地学习、宣传这部法律,便于人们正确理解劳动合同法并在实践中贯彻执行,由直接参与本法的起草、修改、审议的领导和工作人员共同编写了《中华人民共和国劳动合同法适用指南》一书。为了保证本书的权威性,该书由全国人大常委会法工委研究室副主任郑淑娜主编;全国人大常委会法工委研究室处长周敏副主编。该书包括三个部分:第一部分为《中华人民共和国劳动合同法》法律文本;第二部分为劳动合同法问答,按章节顺序对劳动合同法在实施中可能遇到的问题进行了详细的解答;第三部分为劳动合同法相关法律文件选编。

本书的编写力求内容准确、实用,旨在使企业、个体经济组织、民办非企业单位等组织和国家机关、事业单位、社会团体以及广大劳动者和人民群众了解和熟悉劳动合同法,做到知法、守法并通过法律维护自身的合法权益,帮助执法人员准确理解法律规定,做到正确执法。

编著者

2007年6月

目 录

第一部分 中华人民共和国劳动合同法	(1)
中华人民共和国主席令(第六十五号)	(3)
中华人民共和国劳动合同法	(4)
第二部分 劳动合同法问答	(23)
第一章 总则	(25)
1. 什么是劳动合同? 有哪些法律特征?	(25)
2. 建立劳动关系为什么应当订立劳动合同?	(25)
3. 什么是劳动合同法?	(26)
4. 《中华人民共和国劳动法》何时开始施行?	(26)
5. 《劳动合同法》的立法目的是什么?	(26)
6. 哪些用人单位和劳动者适用劳动合同法?	(27)
7. 事业单位的职工是否适用劳动合同法?	(28)
8. 外国用人单位和中国劳动者建立劳动关系,是否 适用《劳动合同法》?	(28)
9. 《劳动合同法》规定的劳动合同与《合同法》规定 的合同有什么不同?	(29)
10. 什么是劳务合同? 劳动合同与劳务合同有什么 区别?	(30)
11. 《劳动合同法》对用人单位制定劳动规章制度有哪些 规定? 劳动规章制度有效的必要条件是什么?	(32)

12. 用人单位劳动规章制度的法律效力体现在哪些方面? (33)
13. 用人单位规章制度与劳动合同、集体合同发生冲突时应如何适用? (34)
14. 什么是协调劳动关系的三方机制? (35)
- 第二章 劳动合同的订立** (36)
15. 哪些人要签订劳动合同? 哪些人不用签订劳动合同? (36)
16. 厂长经理、党委书记、工会主席要签劳动合同吗? 怎样签订? (36)
17. 什么是大学生就业的“三方协议”? 与劳动合同有什么区别? (37)
18. 劳动合同以什么形式订立? (38)
19. 劳动合同的效力如何? 其法律效力体现在哪些方面? (38)
20. 用人单位从什么时候起和劳动者订立劳动合同? (39)
21. 用人单位何时与劳动者建立劳动关系? 需要建立职工名册吗? (39)
22. 用人单位在招用劳动者时,有告知义务吗? (39)
23. 订立劳动合同用人单位能要求劳动者提供担保或收取财物、扣押证件吗? (40)
24. 劳动者在订立劳动合同时对用人单位有哪些义务? (41)
25. 订立劳动合同的原则有哪些? (41)
26. 什么是劳动合同期限? 劳动合同期限分为哪几类? (43)
27. 用人单位在与劳动者者签订劳动合同时如何确定

- 劳动合同期限? (43)
28. 无固定期限的劳动合同是终身合同吗? 能解除和终止吗? (43)
29. 签订无固定期限劳动合同的劳动者与“固定工”有什么区别? 无固定期限的劳动合同工是否相当于过去的“固定工”? (44)
30. 无固定期限的劳动合同是可以随时解除吗? (45)
31. 什么人应当签订无固定期限的劳动合同? 签订无固定期限的劳动合同一定要协商一致吗? (45)
32. 哪些情形用人单位可以与劳动者签订以完成一定工作任务为期限的劳动合同? (46)
33. 劳动合同文本由谁保管? (46)
34. 劳动合同何时生效? (47)
35. 劳动合同应具备哪些条款? (47)
36. 劳动合同必须约定试用期吗? (49)
37. 试用期的长短有何规定? (50)
38. 劳动合同约定试用期条款时应注意哪些问题? ... (50)
39. 劳动者在试用期内工资可以由用人单位任意决定吗? (51)
40. 劳动合同仅约定试用期或者劳动合同期限与试用期相同的如何处理? (51)
41. 什么情况下用人单位可以和劳动者约定服务期? (51)
42. 什么是商业秘密? 用人单位与涉及保守商业秘密的劳动者可做哪些特殊规定? (52)
43. 什么叫竞业限制? 竞业限制条款在何处约定? ... (52)
44. 竞业限制有哪几类? (53)
45. 哪些人的劳动合同中可以约定竞业限制条款? ... (54)

46. 竞业限制的期限是怎样规定的? (55)
47. 竞业限制的区域、范围应当怎样限定? (55)
48. 竞业限制与保护商业秘密有什么联系和区别? ... (56)
49. 竞业限制协议是否必须约定给予劳动者合理的
经济补偿? (57)
50. 竞业限制补偿金能含在工资中一同发放吗? (57)
51. 竞业限制补偿金的数额是多少? (57)
52. 劳动者违反竞业限制义务应承担哪些法律
责任? (58)
53. 劳动合同对劳动报酬等标准约定不明确的如何
处理? (58)
54. 劳动合同中可以约定劳动者解除劳动合同的
违约金吗? (59)
55. 什么是无效劳动合同? 劳动合同的无效分为哪
几种? (60)
56. 哪些合同是无效劳动合同? (60)
57. 无效劳动合同由谁来确认? (61)
58. 无效劳动合同怎样处理? (61)
59. 签订劳动合同应注意什么问题? (61)
- 第三章 劳动合同的履行和变更** (63)
60. 劳动合同的履行原则有哪些? (63)
61. 什么情况下, 劳动合同暂停履行? (63)
62. 在劳动合同履行中对用人单位有哪些特殊
要求? (63)
63. 劳动者在劳动合同履行中拒绝单位的违章指挥和
.. 强令冒险作业, 能视为违约吗? (64)
64. 用人单位发生分立、合并时, 原劳动合同还有效
吗? (65)

65. 什么是劳动合同的变更? (65)
66. 劳动合同的变更条件有哪些? (66)
67. 劳动合同变更应该遵循的基本原则和程序是
什么? (66)
- 第四章 劳动合同的解除和终止** (67)
68. 什么是劳动合同的解除? 劳动合同可以通过
哪些途径解除? (67)
69. 什么是解除终止劳动合同的经济补偿? (68)
70. 经济补偿如何计算和发放? (68)
71. 劳动者因用人单位解除劳动合同而获得经济补偿
时,能否再领取失业保险金? (69)
72. 劳动者取得经济补偿是否需要纳税? (70)
73. 劳动合同是否可以协商解除? 协商解除劳动合同
应注意什么问题? (70)
74. 协商一致解除劳动合同,用人单位是否要支付经济
补偿? (71)
75. 劳动者如何解除劳动合同? (72)
76. 用人单位未按时足额支付劳动报酬或者未依法为
劳动者缴纳社会保险费的,劳动者应怎么办? (73)
77. 劳动者违法解除劳动合同,要承担什么责任? (74)
78. 劳动者解除劳动合同,有没有经济补偿? (75)
79. 什么情况下用人单位可以单方解除劳动合同? ... (76)
80. 用人单位对试用期职工解除劳动合同应注意什么
问题? (77)
81. 对违纪职工解除劳动合同应注意什么问题? (78)
82. 对严重失职、营私舞弊的职工解除劳动合同应
注意什么问题? (79)
83. 劳动者和其他用人单位建立劳动关系,用人单位

- 可否解除劳动合同? (80)
84. 劳动者被依法追究刑事责任包括哪些情形? (81)
85. 劳动者涉嫌违法犯罪还在处理期间, 劳动合同
是否可以解除? (81)
86. 什么情况下, 用人单位需要提前三十日书面通知
才能解除劳动合同? (82)
87. 用人单位可否以发一个月工资代替提前三十日
通知解除劳动合同? (82)
88. 什么是医疗期? 医疗期如何计算? (83)
89. 医疗期是否可以延长? (83)
90. 职工在医疗期内, 用人单位可以解除劳动
合同吗? (84)
91. 解除医疗期满职工的劳动合同应注意什么
问题? (85)
92. 解除不能胜任工作职工的劳动合同应注意什么
问题? (86)
93. 什么是“客观情况发生重大变化”? 用人单位
以此理由解除劳动合同应注意什么问题? (86)
94. 什么是经济性裁员? 用人单位实施经济性
裁员的条件是什么? (87)
95. 用人单位实施经济性裁员应遵循什么程序? (88)
96. 因经济性裁员被裁减的职工, 在六个月内又被
用人单位重新录用的, 工龄如何计算? (89)
97. 职工患职业病或者因工负伤, 用人单位可以解除
劳动合同吗? (89)
98. 工伤职工伤残鉴定为 1~4 级, 劳动合同应如何
处理? (90)
99. 工伤职工伤残鉴定为 5~6 级, 劳动合同应如何

- 处理? (90)
100. 工伤职工伤残鉴定为7~10级,劳动合同应如何处理? (90)
101. 女职工在孕期、产期、哺乳期期间,用人单位可以解除劳动合同吗? (91)
102. 劳动者年近退休,用人单位可以解除劳动合同吗? (91)
103. 工会在用人单位解除劳动合同时起什么作用? (92)
104. 工会主席的劳动合同是否可以被解除? (92)
105. 什么是劳动合同的终止? (93)
106. 劳动合同终止,用人单位是否需要提前通知职工? (93)
107. 劳动合同解除和劳动合同终止有什么区别? (94)
108. 哪些情形会导致劳动合同终止?终止时间如何认定? (94)
109. 退休和终止劳动合同是什么关系? (95)
110. 劳动者年近退休,劳动合同期限届满怎么办? (95)
111. 什么情况下,劳动合同应当依法续延? (96)
112. 劳动合同终止,劳动者能否取得经济补偿? (96)
113. 劳动合同期限届满,双方仍然维持劳动关系应如何处理? (97)
114. 用人单位违法解除或终止劳动合同应如何处理? (98)
115. 用人单位应当如何办理解除或者终止劳动合同的手续? (98)
116. 劳动合同解除或者终止时劳动者应履行什么义务? (99)

117. 已经解除或者终止的劳动合同文本,还需要保留吗? (100)

第五章 特别规定 (101)

118. 什么是集体合同? 集体合同有哪些特征? (101)
119. 集体合同与劳动合同有什么区别? (102)
120. 集体合同有哪些种类? (102)
121. 什么是行业性、区域性集体合同? 为什么有了集体合同还要有行业性、区域性集体合同? (103)
122. 什么是专项集体合同? (104)
123. 集体合同由谁来签订? (104)
124. 集体合同何时生效? 集体合同的法律效力如何? (104)
125. 什么是集体协商? (104)
126. 什么是集体协商代表? 法律对集体协商代表的数量、产生有何规定? (105)
127. 本单位之外的人员可以作为协商代表吗? (105)
128. 协商代表应履行哪些职责? (106)
129. 协商代表在其履行协商代表职责期间用人单位应如何对待? (106)
130. 集体协商代表在协商前应做哪些准备工作? ... (107)
131. 召开集体协商会议的程序是什么? (108)
132. 集体协商双方未达成一致时怎么办? (108)
133. 集体合同的内容包括哪些? (108)
134. 集体合同中的劳动报酬主要包括哪些内容? ... (108)
135. 集体合同中的工作时间主要包括哪些内容? ... (109)
136. 集体合同中的休息休假主要包括哪些内容? ... (109)

-
137. 集体合同中劳动安全卫生主要包括哪些内容? (109)
138. 集体合同中的补充保险和福利包括哪些内容? (109)
139. 集体合同中的女职工和未成年工的特殊保护主要包括哪些内容? (109)
140. 集体合同中的职业技能培训主要包括哪些内容? (110)
141. 集体合同中的劳动合同管理主要包括哪些内容? (110)
142. 集体合同中的奖惩主要包括哪些内容? (110)
143. 集体合同中的裁员主要包括哪些内容? (110)
144. 签订集体合同应经过哪些程序? (110)
145. 哪个部门负责审查集体合同? 对集体合同审查的内容有哪些? (111)
146. 法律对集体合同所规定的劳动条件有无限制? (111)
147. 什么是集体合同的变更和解除? (112)
148. 集体合同双方主体违反集体合同应承担哪些责任? (112)
149. 签订集体合同争议如何处理? (114)
150. 签订集体合同争议的协调处理程序有哪些? (114)
151. 如何处理因履行集体合同而发生的争议? (114)
152. 什么是劳务派遣? (114)
153. 劳务派遣单位必须具备什么条件? (115)
154. 是否所有的岗位都可以使用劳务派遣工? 哪些工作岗位宜使用劳务派遣用工? (117)
155. 在劳务派遣的法律关系中, 劳务派遣单位与

- 用工单位、劳动者三者的关系如何? (117)
156. 被劳务派遣单位派遣的劳动者与谁签订劳动合同? (118)
157. 劳务派遣单位对被派遣的劳动者有哪些义务? (119)
158. 用工单位有哪些义务? (119)
159. 被派遣的劳动者有哪些权利和义务? (120)
160. 劳务派遣单位跨地区派遣劳动者的, 劳动者的权利和义务有哪些特殊规定? (120)
161. 用人单位可以自设劳务派遣单位吗? (121)
162. 派遣单位与劳动者签订的劳动合同与普通的劳动合同一样吗? 有没有特殊要求? (121)
163. 派遣单位与用工单位签订的派遣协议应当包括哪些内容? (121)
164. 被派遣的劳动者因履行劳动合同而产生争议谁是被告? (121)
165. 什么是非全日制用工? 为什么要有这种用工形式? (122)
166. 从事非全日制工作的劳动者是否可以与多个用人单位建立劳动关系? (122)
167. 非全日制用工的劳动合同与全日制用工的劳动合同有何区别? (122)
168. 非全日制用工的劳动合同应该怎样签订? (123)
169. 非全日制用工的劳动者的工资如何支付? (124)
170. 如何处理非全日制用工的社会保险关系? (124)
171. 非全日制用工发生劳动争议时如何处理? (125)
172. 劳动者直接向其他家庭或个人提供非全日制

- 劳动的;与家庭或个人发生争议,适用劳动法和劳动合同法的规定吗? (125)
173. 非全日制用工的劳动合同怎样终止?终止时单位用支付劳动者经济补偿金吗? (126)
174. 政府部门应如何维护非全日制用工劳动者的合法权益? (126)
175. 相关机构应如何为非全日制用工提供服务? ... (126)
- 第六章 监督检查** (127)
176. 实施劳动合同制度由哪一个机关监督管理? ... (127)
177. 劳动行政部门对实施劳动合同制度的情况进行检查具体包含哪些内容? (127)
178. 劳动行政部门实施监督检查主要采取什么方式? (127)
179. 工会在劳动合同管理中有什么职能? (128)
- 第七章 法律责任** (129)
180. 用人单位制定的规章制度违法应承担什么责任? (129)
181. 用人单位准备的劳动合同文本未载明法定必备条款的,应承担哪些责任? (130)
182. 用人单位不与劳动者订立劳动合同,应承担什么责任? (131)
183. 用人单位与劳动者约定的试用期违法应如何处理? (131)
184. 用人单位招用劳动者违法收取抵押金,抵押物应如何处理? (131)
185. 劳动者依法解除劳动合同,用人单位扣押劳动者档案或者其他物品的,应如何处理? (132)
186. 用人单位乘人之危或者以欺诈、胁迫方式