

法官告诉您怎样 打赢劳动合同官司

本册编著 牛 丽 编著



吉林人民出版社



法官告诉您怎样 打赢劳动合同官司

吉林人民出版社

《法官说法丛书》编委会

丛书主编 张世琦 刘士琳 程凤义

编委会委员 (按姓氏笔画)

丁 萍	王 光	王丽君	王远新	牛 丽
公 民	尹量建	石文峰	龙英海	由 力
朴咏男	吕大可	伍彦俊	刘 山	刘士琳
刘文舫	刘丽霞	刘艳霞	关 巍	关铁宁
孙国武	杜甲华	李 蕊	李亚斌	李春华
李美荣	李路华	杨九屹	杨玉宾	杨立云
杨兆峰	杨翠萍	杨德庆	吴凤君	何永昌
何连涛	佟丽萍	张 力	张 文	张 莉
张尤佳	张世琦	张东辉	张会永	张丽佳
张宝利	张俊英	张曼莉	陈佳茵	陈秋红
周 全	赵 凯	赵建国	郝建设	逢竹林
姜 玉	洪 波	洪晓梅	姚天冲	高 兵
高艳军	郭文丽	郭雪飞	涂世奎	黄书立
曹允志	常文革	隋 军	隋 军	(女)
程凤义	解玉环	路 刚		

选题策划 刘士琳

本册编著 牛 丽 编著

前言

以前人们常说，“学好数理化，走遍全天下”。现在不同了。当今是市场经济时代，是法制建设日益健全的时代。搞经济活动，只懂数、理、化而不会签合同，有了纠纷不会依法处理，不会打官司，不懂得运用法律武器来维护自己的合法权益，这肯定不行。因此，我们可以肯定地说，在当今，不懂法律常识，不会依法处理问题，不是完全的文化人，其经营、事业的发展肯定会受到影响。

官司，因其性质不同，打法也不同。比如刑事官司，公诉机关说某人有罪，就得拿出有罪的证据，没有证据硬说人家有罪，甚至把人拘留了、逮捕了，弄错了，不仅要向人家赔礼道歉，还必须赔偿由此造成的经济损失。公诉机关不能说出类似“你说你无罪，你有证据吗？”这样的话，因为公诉刑事案件，公诉机关必须拿出证明被告人有罪的证据。但民事案件就不同了。张三说李四欠他5万元不还，并且向法院起诉了，张三就要提出李四欠钱的证据；李四为了说明自己不欠钱，也必须拿出不欠钱的证据，说明不欠张三的钱，或者说明张三的证据是虚假的。如果李四拿不出，光有张三的证据，李四就有可能败诉，不得不偿还张三5万元。

官司有三种，即：刑事、民事、行政这三种。人们打





官司，或者司法机关处理这三种案件，都必须严格执行《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》和《行政诉讼法》所规定的步骤、程序，否则就无法保证案件的质量，无法保护当事人的合法权益。

干什么事情都一样，都得有一定的程序、步骤。生活中有些事情违反了正常程序，做错了，可以重做；但打官司是个严肃问题，不允许拿当事人的合法权益当儿戏。为了确保案件质量，保护当事人的合法权益，国家制定了《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》和《行政诉讼法》等程序法律。这些法律，是法学的基本常识，也是打官司的基本常识。不管打什么样的官司，司法机关和当事人，都必须遵守和执行这些法律。

为了满足广大读者学习法律知识、运用法律维护合法权益的需要，吉林人民出版社邀请正在从事审判工作的我来编写这套《法官说法丛书》，我也深知出版这套丛书的必要，然而，我是在职法官，繁重的办案任务，使我不能抽出更多的时间来写这套书，我只好邀请资深的法学专家、学者、教授们和我一起来完成这项任务。书稿写完后，交给我，由我对这套书各册进行统稿审阅。我认为内容正确无误，这才交给吉林人民出版社编审出版。

我们深信，这套书的出版，会为广大公民学法、用法带来方便，为正在或准备打官司的人提供帮助。同时，这套书也是普及法律知识的简明教材。我们的愿望如此，我们会如愿以偿。

丛书主编 张世琦

2010年7月

目 录

实 体 篇

1. 什么是劳动合同?
2. 劳动合同有哪些特征?
3. 专门调整劳动合同法律关系的法律是什么?
4. 《劳动合同法》适用于哪些劳动者和用人单位?
5. 劳动合同和劳务合同是否相同?
6. 劳动者有哪些权利和义务?
7. 用人单位有怎样的建立和完善劳动规章制度的义务?
8. 劳动者是否可以举报违反劳动合同法的行为?
9. 工会组织在劳动合同方面应当发挥哪些作用?
10. 什么是劳动合同的订立?
11. 建立劳动关系是否必须签订劳动合同?
12. 用人单位未与劳动者订立劳动合同的, 劳动关系能否成立?
13. 建立劳动关系时用人单位、劳动者分别应当履行哪些告知义务?
14. 用人单位招用劳动者时禁止采取哪些行为?
15. 已建立劳动关系但未同时订立劳动合同的怎么办?



目

录



16. 未订立劳动合同且劳动报酬约定不明确的怎么办?
17. 劳动合同有哪些种类?
18. 劳动合同是否必须采用书面形式订立?
19. 劳动合同应当具备哪些条款和内容?
20. 劳动合同条款不明确的应当怎样处理?
21. 订立劳动合同按照怎样的程序进行?
22. 哪些情况下应当订立无固定期限劳动合同?
23. 什么是试用期? 约定劳动合同的试用期应当符合哪些规定?
24. 试用期的工资应当如何约定?
25. 试用期内用人单位是否可以解除劳动合同?
26. 什么是服务期? 约定服务期应当具备哪些条件?
27. 劳动合同中可以就哪些事项作保密的约定?
28. 什么是竞业限制? 劳动合同法对竞业限制有哪些规定?
29. 用人单位与劳动者是否可以约定由劳动者承担违约金?
30. 劳动合同如何生效?
31. 什么是无效劳动合同? 无效劳动合同有哪些种类?
32. 哪些劳动合同无效?
33. 哪些机构有权确认劳动合同无效?
34. 劳动合同被确认无效时如何确定劳动报酬?
35. 无效劳动合同会导致怎样的法律后果?
36. 什么是劳动合同的履行? 劳动合同应当怎样履行?

37. 用人单位是否可以拖欠劳动者工资?
38. 用人单位是否可以扣发劳动者工资?
39. 用人单位是否可以实物等替代货币来支付工资?
40. 怎样计算日工资、小时工资?
41. 延长工作时间的工资按照什么标准支付?
42. 实行计件工资的劳动者的超时劳动工资按照什么标准支付?
43. 劳动者在法定休假日、婚丧假日以及依法参加社会活动期间是否可以获得工资?
44. 什么是最低工资?
45. 哪些情况下用人单位可以安排劳动者加班?
46. 加班工资应当怎样支付?
47. 劳动者拒绝违章指挥和强令冒险作业的否属于违反劳动合同?
48. 用人单位发生变化时劳动合同如何履行?
49. 什么是劳动合同的变更? 变更劳动合同应当符合哪些规定?
50. 什么是劳动合同的解除? 劳动合同的解除有哪些种类?
51. 哪些情况下劳动者可以与用人单位解除劳动合同?
52. 劳动者单方解除劳动合同是否必须征得用人单位同意?
53. 哪些情况下劳动者可以单方解除劳动合同?
54. 哪些情况下解除约定服务期劳动合同时劳动者应当支付违约金?
55. 哪些情况下用人单位可以与劳动者解除劳动合





同?

56. 哪些情况下用人单位无须通知劳动者便可以单方解除劳动合同?
57. 哪些情况下用人单位必须提前 30 日通知劳动者才能解除劳动合同?
58. 哪些情况下用人单位可以进行经济性裁员?
59. 用人单位裁减人员时应当优先留用哪些人员?
60. 哪些情况下用人单位不得解除劳动合同?
61. 工会对用人单位单方解除劳动合同是否可以进行监督?
62. 什么是劳动合同的终止? 劳动合同终止的情形有哪些?
63. 哪些情况下劳动合同逾期终止?
64. 什么是职业病? 用人单位应当如何履行职业健康检查义务?
65. 劳动者因患职业病或工伤丧失劳动能力的怎么办?
66. 什么是医疗期? 对患病或非因工负伤职工的医疗期有何规定?
67. 女职工享受多长时间的产假、哺乳期待遇?
68. 哪些情况下用人单位解除或终止劳动合同应当向劳动者支付经济补偿?
69. 如何确定经济补偿的标准?
70. 用人单位违法解除或者终止劳动合同的, 劳动者可以提出哪些要求?
71. 什么是集体合同? 集体合同有哪些特点?
72. 集体合同有哪些种类?



73. 集体合同的签订程序如何?
74. 集体合同的效力如何?
75. 什么是劳务派遣? 劳务派遣的主体法律关系如何?
76. 用人单位是否可以自设劳务派遣单位?
77. 劳务派遣用工形式适用于哪些工作岗位?
78. 劳务派遣中的劳动者应当与谁签订劳动合同?
79. 劳务派遣中的劳动合同应当具备哪些内容?
80. 劳务派遣协议应当约定哪些内容?
81. 禁止劳务派遣单位为哪些行为?
82. 以劳务派遣形式用工的用工单位应当履行哪些义务?
83. 被派遣劳动者的劳动报酬如何确定?
84. 哪些情况下可以解除劳务派遣劳动合同?
85. 什么是非全日制用工? 签订非全日制用工劳动合同应当注意哪些问题?
86. 什么是劳动合同的法律责任? 承担劳动合同法律责任应当具备哪些要件?
87. 违反劳动合同法的责任形式有哪些?
88. 什么是用人单位的法律责任? 哪些情形下用人单位应当承担法律责任?
89. 用人单位劳动规章制度违法的应当承担怎样的法律责任?
90. 用人单位提供的劳动合同文本缺少必备条款或未交付给劳动者应当承担怎样的法律责任?
91. 用人单位逾期不与劳动者订立书面劳动合同应当承担怎样的法律责任?



92. 用人单位违反规定不与劳动者订立无固定期限劳动合同应当承担怎样的法律责任？
93. 用人单位违反劳动合同试用期规定应当承担怎样的法律责任？
94. 用人单位违法扣押劳动者证件应当承担怎样的法律责任？
95. 用人单位违法收取或扣押劳动者的财物或物品应当承担怎样的法律责任？
96. 用人单位在劳动报酬方面侵害劳动者合法权益的应当承担怎样的法律责任？
97. 用人单位订立无效劳动合同给劳动者造成损害应当承担怎样的法律责任？
98. 用人单位违法解除或者终止劳动合同应当承担怎样的法律责任？
99. 用人单位强迫劳动者劳动应当承担怎样的法律责任？
100. 用人单位强令劳动者违章冒险作业应当承担怎样的法律责任？
101. 用人单位侵犯劳动者人格权、人身权应当承担怎样的法律责任？
102. 用人单位劳动条件恶劣或污染严重造成劳动者身心健康严重损害的应当承担怎样的法律责任？
103. 用人单位不出具解除或者终止劳动合同书面证明应当承担怎样的法律责任？
104. 用人单位招用尚未解除或者终止劳动合同的劳动者应当承担怎样的法律责任？
105. 用人单位违法延长劳动者工作时间应当承担怎

样的法律责任?

106. 生产经营单位违反安全生产监督管理规定应当承担怎样的法律责任?
107. 劳务派遣单位、用工单位违反劳务派遣规定应当承担怎样的法律责任?
108. 不具备合法经营资格的用人单位对其违法行为应当承担怎样的法律责任?
109. 发包组织与个人承包经营者违法招用劳动者应当承担怎样的法律责任?
110. 什么是劳动者的法律责任?
111. 劳动者违法解除劳动合同的应当承担怎样的法律责任?
112. 劳动者违反劳动合同中保密约定或者竞业限制的应当承担怎样的法律责任?
113. 劳动者违反服务期约定应当承担怎样的法律责任?



目

程 序 篇

录

1. 劳动合同争议可以通过哪些途径解决?
2. 因集体合同发生的争议应当如何处理?
3. 哪些机构有权处理劳动合同争议?
4. 劳动者人数众多的怎样参加调解、仲裁或者诉讼活动?
5. 当事人可以委托哪些人进行调解、仲裁或者诉讼活动?
6. 如何委托代理人进行调解、仲裁或者诉讼活动?
7. 什么是举证责任? 劳动合同争议的举证责任如何



承担？

8. 劳动争议当事人应当承担怎样的举证责任？
9. 劳动争议当事人提供的证据应当符合哪些要求？
10. 哪些事实无需劳动争议当事人承担举证责任？
11. 哪些证据可以作为认定劳动争议案件事实的根据？
12. 什么样的证据能作为依法裁决、裁判劳动争议的依据？
13. 什么是先予执行？申请先予执行应当符合哪些条件？
14. 什么是支付令程序？哪些情况下可以向人民法院申请支付令？
15. 申请支付令必须符合哪些要件？
16. 申请支付令如何交纳受理费？
17. 哪些情况下可以缓交、减交或者免交申请支付令受理费？
18. 人民法院如何受理支付令申请？
19. 哪些情况下人民法院裁定驳回支付令申请？
20. 人民法院如何发出支付令？发出的支付令具有怎样的效力？
21. 什么是支付令异议？支付令异议的成立要件有哪些？
22. 哪些情况下人民法院裁定终结支付令程序？
23. 什么是劳动争议调解？
24. 劳动争议调解是否必须当事人自愿？

25. 劳动者可以就哪些劳动争议向哪些调解组织申请调解?
26. 劳动争议调解委员会是什么性质的组织? 是怎样组成的?
27. 当事人应当如何申请劳动合同争议调解?
28. 劳动争议调解委员会如何受理劳动合同争议调解申请?
29. 劳动争议调解委员会如何实施劳动合同争议调解?
30. 劳动合同争议调解不成或调解协议不能履行的应当如何处理?
31. 劳动合同争议调解协议有怎样的效力?
32. 哪些劳动合同争议调解协议无效或者可变更、可撤销?
33. 什么是劳动合同争议仲裁?
34. 当事人可以就哪些劳动合同争议申请仲裁?
35. 劳动合同争议由什么机构进行仲裁?
36. 劳动争议仲裁委员会如何设立?
37. 劳动合同争议仲裁案件的管辖如何确定? 劳动合同争议仲裁是否收费?
38. 如何确定劳动合同争议仲裁的当事人?
39. 申请劳动合同争议仲裁的时效为多长时间?
40. 劳动争议仲裁委员会如何受理劳动合同争议仲裁申请?
41. 劳动争议仲裁庭如何组成? 哪些人可以担任仲裁员?
42. 仲裁员有哪些情形时应当回避?





43. 劳动争议仲裁按照怎样的程序进行?
44. 劳动争议仲裁庭作出裁决前是否应当先行调解?
45. 劳动争议仲裁调解程序在哪些情况下终止?
46. 劳动争议仲裁庭是否可以先行裁决?
47. 劳动争议仲裁裁决应当如何作出?
48. 劳动争议仲裁案件多长时间内审结?
49. 当事人申请劳动争议仲裁后是否可以自行和解?
50. 用人单位可以申请撤销哪些劳动争议仲裁裁决?
51. 对不履行劳动争议仲裁裁决的应当如何处理?
52. 哪些仲裁裁定书、调解书人民法院依法裁定不予执行?
53. 什么是劳动争议诉讼? 劳动争议诉讼有哪些特点?
54. 当事人不服仲裁裁决是否可以向人民法院提起诉讼?
55. 劳动者对哪些一裁终局的仲裁裁决可以提起诉讼?
56. 提起劳动争议诉讼应当具备哪些条件?
57. 如何确定劳动争议诉讼当事人?
58. 能否以劳动争议仲裁委员为被告提起行政诉讼?
59. 怎样提起劳动争议诉讼?
60. 当事人起诉后原劳动争议仲裁裁决是否发生法律效力?
61. 怎样交纳诉讼费?



63. 人民法院受理哪些劳动合同争议?
63. 人民法院对劳动合同争议案件的起诉如何处理?
64. 如何申请审判人员回避?
65. 当事人向人民法院提供证据是否有期限限制?
66. 当事人不能自行收集证据的怎么办?
67. 当事人是否可以申请开庭审理前交换证据?
68. 什么情况下当事人可以申请证据保全?
69. 申请诉前财产保全应当具备哪些条件?
70. 申请诉中财产保全应当具备哪些条件?
71. 人民法院可以适用哪些程序审理劳动合同争议案件? 各种程序的审理期限有多长?
72. 人民法院如何审理第一审劳动合同争议案件?
73. 提起上诉应当具备哪些条件?
74. 怎样提起上诉?
75. 人民法院采用怎样的方式审理劳动合同争议上诉案件?
76. 人民法院如何处理劳动合同争议上诉案件?
77. 哪些劳动合同争议案件应当发回原审人民法院重审?
78. 人民法院对常见的劳动争议如何处理?
79. 劳动合同争议案件能否以调解的方式结案?
80. 调解书具有怎样的法律效力?
81. 什么是判决? 判决有怎样的法律效力?
82. 劳动合同争议诉讼当事人拒收的判决书和调解书能否发生法律效力?
83. 劳动合同争议诉讼原告起诉后是否可以撤诉? 申请撤诉的条件和方式是什么?