

权



农民工怎么维权

NONGMINGONG
ZENMEIWEIQUAN

赖丽华 / 编著
江西人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

农民工怎么维权/赖丽华编著. —南昌:江西人民出版社,
2010.11

ISBN 978 - 7 - 210 - 04633 - 2

(进城农民必读系列)

I. ①农... II. ①赖... III. ①农民 - 劳动就业 - 劳动法
- 基本知识 - 中国 IV. ①D922.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 210672 号

书名:农民工怎么维权

赖丽华 编著

责任编辑:魏如祥

封面设计:蔡二弘

制作:章雷

出版:江西人民出版社

发行:各地新华书店

地址:江西省南昌市三经路 47 号附 1 号

编辑部电话:0791 - 6898980

发行部电话:0791 - 6898801

邮编:330006

网址:www.jxp-ph.com

E-mail:jxp-ph@tom.com web@jxp-ph.com

2010 年 11 月第 1 版 2010 年 11 月第 1 次印刷

开本:850 毫米 × 1168 毫米 1/32

印张:6.125

字数:150 千字

ISBN 978 - 7 - 210 - 04633 - 2

赣版权登字—01—2010—153

版权所有 侵权必究

定价:12.00 元

承印厂:南昌市印刷九厂

赣人版图书凡属印制、装订错误,请随时向承印厂调换

目 录

第一篇 劳动合同篇 /1

第一章 劳动合同的订立 /3

- 1.什么是劳动合同 /3
- 2.进城务工人员从事家政服务的,务工人员与雇主之间是不是劳动关系 /3
- 3.“临时工”要不要签订劳动合同 /4
- 4.劳动合同有哪些种类 /4
- 5.用人单位不签订劳动合同怎么办 /5
- 6.用人单位违反招聘广告是否应当承担责任 /5
- 7.劳动合同如果没有盖公章是否有法律效力 /6
- 8.用人单位可不可以一年一签劳动合同 /6
- 9.农民工能否和用人单位订立无固定期限的劳动合同 /7
- 10.如果你符合订立无固定期限的劳动合同的条件,用人单位能否拒绝和你签订 /8
- 11.无固定期限的劳动合同是否就是“铁饭碗” /8
- 12.劳动合同期满后未办理终止劳动合同手续,劳动者继续在同一单位劳动,是否要重新签订劳动合同 /9
- 13.劳动合同可不可以先试用再签订 /10
- 14.没有与用人单位签订书面劳动合同,农民工的权益是否受法律保障 /10
- 15.农民工和用人单位达成的口头协议有没有法律效力 /11
- 16.劳动合同能否由他人代替劳动者和用人单位签订 /11

- 17.签合同同时用人单位能否收取抵押金或风险金和扣押有效证件 /11
- 18.农民工如果在本企业入股,是否还需要订立劳动合同 /12
- 19.劳动合同期满后,用人单位能否强求技术人员续签合同 /12
- 20.劳动合同的生效时间如何确定 /13
- 21.什么是集体合同,农民工是否需要签订集体合同 /13
- 22.如何确定劳动合同的起算和终止时间 /14
- 23.劳动合同是否必须公证或者鉴证才有效 /14
- 24.一个劳动者能否同时与两个或两个以上用人单位建立劳动关系 /15

第二章 劳动合同的试用期 /17

- 25.试用期到底应该多长时间 /17
- 26.试用期内用人单位能否随时解除合同 /17
- 27.试用期内农民工能否随时向用人单位提出解除劳动合同 /18
- 28.工作岗位发生变化,用人单位能否再约定试用期 /18
- 29.劳动合同约定的试用期限是否包含在劳动合同期限内 /18
- 30.已签订的劳动合同中的试用期如果超出规定该怎么办 /18
- 31.学徒期、见习期和劳动合同的试用期是否一样 /20
- 32.试用期内,劳动者解除劳动合同,是否需要赔偿用人单位已支付的培训费用 /21
- 33.试用期满,用人单位能否延长试用期 /21
- 34.劳动者在试用期内患病,用人单位能否以“不能胜任工作”为由解除劳动合同 /21
- 35.试用期已过,用人单位能否以不符合录用条件为由解除合同 /22

第三章 劳动合同的履行和变更 /24

- 36.用人单位法定代表人变更能否变更劳动合同 /24

- 37.两公司合并,合并前公司和劳动者签订的劳动合同是否继续有效 /24
- 38.企业变更,劳动合同是否需要变更 /25
- 39.用人单位单方变更劳动合同期限,并指派他人代替劳动者本人在变更后的劳动合同上签字,是否具有法律效力? /26
- 40.已经订立的劳动合同,用人单位能否以单位发生变化为由单方停止履行 /26
- 41.用人单位能否以工作需要为由单方变动劳动者的工作岗位 /27
- 42.劳动者是否需要保守用人单位的商业秘密 /27
- 43.劳动合同中的商业秘密和竞业限制条款对哪些劳动者有约束力 /28
- 44.劳动者擅自离职应承担什么责任 /29
- 45.劳动者能否找人代替履行劳动合同 /29
- 46.用人单位的规章制度对劳动者是否都有约束力 /30

第四章 劳动合同的无效 /32

- 47.能否在劳动合同中约定“劳动者在合同期内不得结婚”的条款 /32
- 48.劳动者或者用人单位隐瞒真实情况,签订的劳动合同是否有效 /33
- 49.用人单位能否与未满 16 周岁的未成年人签订劳动合同 /33
- 50.劳动合同中“劳动者在工作中受伤或死亡,责任自负”的条款有无效力 /34
- 51.劳动合同是否有效由谁确认 /35
- 52.工会代表本单位全体职工和用人单位签订的集体合同未报劳动行政部门批准是否有效 /35
- 53.用人单位拒绝把社会保险条款写入劳动合同是否合法 /36

第五章 劳动合同的解除与终止 /37

- 54.劳动合同期限未满,劳动者中途辞职是否属于违反劳动合同 /37
- 55.用人单位客观情况发生变化,不能履行原劳动合同,能否单方解除劳动合同 /37
- 56.用人单位能否以劳动者“不服从岗位调动”为由和劳动者解除劳动合同关系 /38
- 57.用人单位在什么条件下可以随时解除劳动合同 /39
- 58.农民工患病或非因工负伤,在医疗期内劳动合同期限届满,用人单位能否终止劳动合同 /39
- 59.劳动者要求辞职,用人单位能否因此辞退他的妻子 /40
- 60.劳动者能否以“用人单位经常在法定节假日要求职工加班”为由,单方要求解除劳动合同 /41
- 61.用人单位裁减人员时,哪些人不能被裁掉 /41
- 62.用人单位裁减人员要经过哪些程序 /42
- 63.农民工病没好是否就是处在医疗期内 /42
- 64.农民工提出解除劳动关系,用人单位能否要求劳动者支付合同约定的全部培训费用 /43
- 65.劳动者利用业余时间兼职,用人单位能否以此为由解除劳动合同 /44
- 66.经济性裁员的企业从被原单位裁减的人员中录用劳动者,其工作年限能否连续计算 /44
- 67.农民工和用人单位签订的劳动合同条款与集体合同条款约定不一致怎么办 /45
- 68.用人单位解除劳动合同应如何支付农民工经济补偿 /45
- 69.终止或者解除劳动合同时劳动者应该要求单位出具哪些证明 /46
- 70.到了退休年龄而合同未到期劳动者能否要求继续工作 /47
- 71.劳动合同的终止条件出现时,劳动者终止劳动合同,用人单位能否

要求赔偿经济损失 /47

72.解除劳动关系后单位扣留人事档案怎么办 /48

73.劳动者违法犯罪被司法机关追究法律责任被判缓刑,用人单位能否解除劳动合同 /48

74.劳动者犯有哪些过错时用人单位有权单方解除劳动合同 /48

75.在什么情况下法律许可合同约定由劳动者承担违约金 /49

76.用人单位违法订立劳动合同,给劳动者造成损失应当负什么样的法律责任 /51

77.用人单位对未订立书面劳动合同在劳动过程中给劳动者造成的伤害是否应当承担赔偿责任 /51

78.用人单位解除劳动合同是否应当依法向劳动者支付经济补偿金 /52

79.什么情况下用人单位解除劳动合同必须提前 30 日通知劳动者 /53

80.合同期满后,企业是否有权要求返还培训费 /54

附:本篇案例评析 /55

案例 1:职工使用他人身份证与用人单位签订劳动合同,用人单位能否拒发工资? /55

案例 2:用人单位的招聘广告是否有法律约束力? /55

案例 3:用人单位不及时续订劳动合同,形成事实劳动关系之后,能否以合同期满为由,解除与劳动者的劳动关系? /57

案例 4:是否非全日制用工,到底由谁说了算? /58

案例 5:试用期已满,用人单位单方面延长试用期。 /59

案例 6:劳动者在试用期内可以擅自解除劳动合同吗? /60

案例 7:在试用期内,用人单位能否随意解聘员工? /61

案例 8:劳动者违反合同约定,用人单位是否能解除与劳动者的劳动合同? /62

案例 9:劳动合同中约定“劳动者在工作中受伤或死亡,责任自负”的条款,有关部门判定该合同条款无效后,是否影响整个合同

的法律效力? /63

案例 10:解除劳动合同用人单位是否应该支付经济补偿金? /64

第二篇 劳动者权益篇 /67

第一章 工资 /69

81.什么是工资 /69

82.日工资和小时工资怎样计算 /70

83.法律规定的“同工同酬”是怎么回事 /71

84.用人单位能否以实物发放劳动者工资 /71

85.最低工资是否包括劳动者的非货币收入和加班加点工资 /72

86.用人单位包吃包住,开出的工资额能不能低于最低工资标准 /73

87.劳动者所有的劳动收入是否都属于工资 /73

88.农民工是否适用最低工资制度 /74

89.最低工资是否包括用人单位支付给劳动者的补贴、津贴 /74

90.劳动者完不成劳动定额,用人单位能否从劳动者底薪中扣除 /75

91.劳动者没有完成定额任务,用人单位能否低于当地最低工资标准
支付工资 /75

92.劳动者依法参加社会活动,用人单位能否扣发工资 /76

96.劳动者出庭作证期间,用人单位能否扣发工资 /76

94.患病医疗期内工资怎么付 /77

95.用人单位安排劳动者春节加班,能否用补休代替加班工资 /78

96.用人单位能否自定加班工资计算标准 /78

97.单位实行计件工资制度如何计算加班加点工资 /79

98.实行不定时工作制的劳动者是否有加班费 /79

99.实行综合计算工时工作制的劳动者,是否有加班费 /80

100.工资应多长时间支付一次 /80

- 101.如何确定劳动者试用期间工资 /81
- 102.用人单位自身原因停工、停产期间,劳动者可否得到工资 /81
- 103.因劳动者本人过失给用人单位造成经济损失,所支付的赔偿金能否无限制地从劳动者工资中扣除 /82
- 104.最低工资制度是否适用于试用期、见习期的劳动者 /82
- 105.妇女节安排女职工工作是否需支付加班费 /83
- 106.企业的哪些行为构成“无故拖欠”劳动者工资的行为 /83
- 107.领取工资时,职工是否有权利得到其工资清单 /84

第二章 工作时间和休息休假 /85

- 108.农民工享有哪些休假权利 /85
- 109.企业安排职工加班加点应符合什么条件 /86
- 110.用人单位能否安排劳动者每周连续 7 天上班,一周工作不超过 40 小时 /87
- 111.用人单位安排劳动者在传达室工作,每天工作 12 小时,是否侵害劳动者的休息权 /88
- 112.私营企业员工是否享受产假 /88
- 113.劳动者能否拒绝加班抢修自来水管 /89
- 114.哪些类型的企业职工可实行不定时工作制 /89
- 115.实行计件工作的劳动者怎样确定工时 /90
- 116.哪些企业的职工可实行综合计时工作制 /90
- 117.劳动者是否有权拒绝用人单位非法加班 /91

第三章 工伤和职业病 /93

- 118.什么是工伤 /93
- 119.农民工违章操作发生事故受伤,能否认定为工伤 /94

- 120.劳动者上班期间上厕所摔伤算不算工伤 /94
- 121.劳动者在上下班途中发生交通事故受伤,能否认定为工伤 /95
- 122.非法用工单位的劳动者是否享受工伤待遇 /95
- 123.劳动者因工负伤后犯罪被解除劳动关系的,能否继续享受工伤待遇 /97
- 124.劳动者在试用期能否享受工伤待遇 /97
- 125.农民工为个体工商户打工,在工作中负伤能否享受工伤待遇 /97
- 126.农民工患上职业病能否按工伤处理 /98
- 127.劳动者因工负伤致残后,应享受什么待遇 /98
- 128.劳动者因工死亡,其直系亲属可享受哪些待遇 /100
- 129.农民工在工作中突发疾病死亡能否认定工伤 /100
- 130.工作中得的病是否都是职业病 /101
- 131.劳动者在工伤医疗期间可享受哪些待遇 /102
- 132.患有职业病的劳动者变动工作单位,如何享受职业病待遇 /103
- 133.工伤待遇与交通事故待遇能否同时享受 /103
- 134.工伤的认定是否有时效限制 /104
- 135.工伤认定应怎样申请 /105
- 136.劳动者因工受伤,未办理工伤保险,能否享受工伤保险待遇 /106
- 137.劳动能力鉴定后,工伤职工的伤残情况发生变化怎么办 /106
- 138.劳动者对劳动行政部门的工伤认定结论不服怎么办 /107
- 139.承包后招聘的工人发生工伤,如何支付工伤待遇 /108
- 140.工伤职工的治疗有无期限限制 /109

第四章 女职工与未成年工特殊权益保护 /110

- 141.法律对女工的“四期”保护有什么特殊规定 /110
- 142.女职工怀孕期间不能胜任工作,用人单位能否解除劳动合同 /111
- 143.用人单位能否安排怀孕期间的女职工加班 /111

- 144.怀孕 7 个月以上的女职工能否拒绝夜班劳动 /112
- 145.用人单位安排怀孕女职工从事频繁弯腰、下蹲作业,女职工能否拒绝 /113
- 146.用人单位内部规章能否规定女职工生育只能享受 45 天假期 /113
- 147.女职工怀孕后流产能否享受产假休息 /114
- 148.女职工在哺乳期内,每天两次,每次半小时的哺乳时间,用人单位按每天 1 小时事假处理并扣除事假工资是否合法 /115
- 149.法定节假日或其他假期与产假冲突时,怎样计算产假 /116
- 150.女职工生育后享有哪些法定待遇 /117
- 151.用人单位使用未成年工却不给予特殊保护是否符合法律规定 /118
- 152.用人单位能否安排未成年工从事矿山井下、锅炉司炉工作 /119
- 153.什么是童工,用人单位使用童工应负什么责任 /121
- 154.用人单位非法使用童工并使其伤残或者死亡的,应受到何处罚 /122
- 155.单位或者个人为不满 16 周岁的未成年人介绍就业的,应如何处罚 /122

第五章 社会保险和福利 /124

- 156.什么是农民工可以享受的“五险” /124
- 157.农民工自己是否应当承担社会保险费用 /125
- 158.农民工缴纳各项社会保险费用的具体比例是多少 /125
- 159.如何计算职工个人缴纳的养老保险费 /126
- 160.什么条件下可以领取养老保险金 /126
- 161.农民工与企业终止或解除劳动关系后,其养老保险关系怎么办 /127
- 162.农民工怎样才能自领一次性生活补助 /129
- 163.生育保险基金主要用于支付哪些费用 /130

附:本篇案例评析 /132

- 案例 1:商场营业员上班时商品被盗,商场能否扣发职工工资? /132
- 案例 2:最低工资是否包括劳动者的非货币收入和加班加点工资? /133
- 案例 3:用人单位是否可以用补休代替向劳动者支付加班工资? /134
- 案例 4:用人单位能否强制性要求劳动者加班? /134
- 案例 5:承包后招聘的工人发生工伤,如何支付工伤待遇? /135
- 案例 6:职工工伤死亡,遗腹子出生后能否主张抚恤金? /136
- 案例 7:挂靠单位是否应对工伤员工承担责任? /137
- 案例 8:女职工产假期满身体虚弱,能否申请延长产假? /138
- 案例 9:用人单位能否制定规章减少女职工生育产假? /138
- 案例 10:用人单位能否书面约定免除为职工缴纳社会保险的义务? /139

第三篇 劳动纠纷解决篇 /141

第一章 劳动纠纷的解决方式 /143

- 164.什么是劳动争议 /143
- 165.劳动者和用人单位之间发生了劳动争议,可以采取哪些方式解决 /143
- 166.劳动争议调解是不是劳动争议处理的必经程序 /145
- 167.劳动争议调解组织调解劳动争议案件要经过哪些程序 /145
- 168.劳动争议调解组织调解下双方当事人达成的调解协议书是否具有当然的法律效力 /147
- 169.农民工在哪些权益受到用人单位或职业中介机构等侵害时,可以向哪个部门投诉 /147
- 170.农民工投诉举报前应准备哪些相关材料 /149
- 171.为什么劳动者通过法律途径维护自身权益一定要注意不能超过法律规定的时限 /149
- 172.为什么劳动者在平时工作中应注意保留有关证据 /150

第二章 仲裁 /152

- 173.劳动争议仲裁委员会受理哪些劳动争议 /152
- 174.发生劳动争议应该到哪个仲裁机构申请仲裁 /153
- 175.当事人双方不在同一地区的劳动纠纷的管辖权如何划分 /153
- 176.劳动者和用人单位之间形成了事实劳动关系但没有书面劳动合同的,能否申请仲裁 /154
- 177.劳动争议超过时效,劳动争议仲裁委员会能否不予受理 /155
- 178.劳动者提出辞职后,用人单位的同意辞职决定书未送达前发生的争议,劳动争议仲裁委员会能否以“双方已不存在劳动关系”为由做出不予受理的决定 /156
- 179.劳动争议双方当事人什么情况下可以申请仲裁委员会组成人员回避 /156
- 180.在劳动争议仲裁过程中,一方当事人无正当理由拒绝到庭或到庭后未经仲裁庭同意中途退庭,劳动争议仲裁委员会如何处理 /157
- 181.先行调解是否为劳动仲裁中的必经程序 /158
- 182.劳动争议仲裁是否要收取费用 /159
- 183.用人单位不按劳动合同的约定支付劳动者工资发生争议,是否由劳动者负举证责任 /160
- 184.仲裁调解书和仲裁裁决书的法律效力有没有不同 /161
- 185.劳动争议仲裁委员会久拖不予裁决怎么办 /162
- 186.劳动者对仲裁裁决不服怎么办 /162
- 187.用人单位对生效的仲裁调解书和仲裁裁决书不执行怎么办 /163

第三章 诉讼 /165

- 188.未经过劳动争议仲裁,当事人可不可以直接提起劳动争议诉讼 /165

- 189.劳动争议仲裁委员会不予受理的劳动争议,劳动者提起诉讼法院是否受理 /165
- 190.劳动者不服仲裁委员会裁决或不予受理通知,向人民法院起诉时列谁为被告 /166
- 191.人民法院受理的劳动争议案件有哪些 /167
- 192.劳动争议案件应向当哪个法院提起 /168

第四章 法律援助 /170

- 193.什么是法律援助 /170
- 194.公民可以就哪些事项申请法律援助 /170
- 195.我国的法律援助机构有哪些 /171
- 196.该到什么机构申请法律援助 /172
- 197.法律援助能提供哪些帮助 /172
- 198.申请法律援助应该提交哪些材料 /173
- 199.对于法律援助机构安排的法律援助案件,律师事务所能否拒绝 /173
- 200.受援助人享有什么权利、承担什么义务 /174

附:本篇案例评析 /175

- 案例 1:超过劳动争议申请仲裁的时效期间提起仲裁的,法律是否保护? /175
- 案例 2:劳动争议纠纷当事人能否直接向人民法院提起诉讼? /176
- 案例 3:违章罚单也可以成为维权的有力证据吗? /177
- 案例 4:农民工凭工资欠条可直接向法院起诉讨薪吗? /178

参考文献 /180

第一篇

劳动合同篇



第一章

劳动合同的订立

1. 什么是劳动合同

劳动合同是劳动者与用人单位确立劳动关系,依法协商明确双方权利义务的协议。根据这一协议,劳动者成为用人单位的一员,有义务完成用人单位的生产任务、工作任务,用人单位则有义务支付劳动报酬,提供劳动条件、劳动保护及保险、福利待遇等。

劳动合同是建立劳动关系的一种法律形式,劳动合同双方当事人中,一方必须是具有劳动能力的公民本人,另一方必须是企业等用人单位的行政,不能是企业的党团组织或工会组织。劳动合同的当事人之间存在着职业上的从属关系,即作为劳动合同一方当事人的劳动者,在订立劳动合同后,成为另一方当事人企业等用人单位的一员,用人单位有权指派劳动者完成劳动合同规定的属于劳动者劳动职能范围内的任何任务。这种职业上的从属关系,是劳动合同区别于其他合同的重要特点之一。

2. 进城务工人员从事家政服务的,务工人员与雇主之间是不是劳动关系

根据《劳动合同法》的规定,用人单位包括企业、个体经济组织、民办非企业单位等组织,而不包括自然人雇主。因此,自然人雇主如雇用家政服务人员的个人雇主、并非个体经济组织的私人承包者等,不属于用人单位,其与劳动者之间的法律关系不适用《劳动合同