



如何追讨 欠薪

时福茂 王芳等 · 编著

NEW!
升级版

- 什么是最低工资待遇
- 加班、加点工资
- 试用期工资
- 事假工资、病假工资
- 因工受伤还发不发工资
- 劳动合同对工资的保障
- 用人单位变更、破产或被撤销，应向谁要工资
- 向劳动保障监察求助
- 如何通过劳动仲裁追讨欠薪
- 如何告上法院、怎么告
- 如何申请法律援助
- 如何搜集证据
- 什么是劳动报酬支付令

如何追讨 欠薪

时福茂 王芳等·编著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

如何追讨欠薪/王芳等编著. —2版. —北京:法律出版社,
2009.6

(新版法律帮帮)

ISBN 978-7-5036-9645-9

I. 如… II. 王… III. 劳动报酬—劳动法—基本知识—
中国 IV. D922.514

中国版本图书馆CIP数据核字(2009)第088392号

©法律出版社·中国

责任编辑/邹 隐

装帧设计/乔智炜

出版/法律出版社

编辑统筹/市场研发部

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/850×1168毫米 1/32

印张/5.25 字数/117千

版本/2009年6月第2版

印次/2009年6月第1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

书号:ISBN 978-7-5036-9645-9

定价:12.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

人生旅途，法伴您行

“帮帮”在手，能走捷径

人生旅途上，小到衣食住行，大到经商办企业，法律其实和每个人的生活息息相关，平静有序的生活背后，少不了法律的规范和救济。然而，人们往往只有在生活中遇到麻烦、遇到困惑，比如：人身伤害、财产损失、家庭变故、劳动纠纷、创业障碍……这时，人们才会发现——原来法律离自己如此之近。在这些困难面前，等和靠绝非良药，只有及时拿起法律的武器，主动捍卫自己的合法权益，才可能获得法律的帮助，为生活排忧解难。

在法律的世界里——世界上最遥远的距离不是生和死，而是有人受到了伤害却不知道这个利益是受法律保护；不是不知道这个利益受法律保护，而是不知道靠什么法律来保护；不是不知道靠什么法律来保护，而是不知道如何运用这些法律来保护！

人们对法律的陌生，使得人们在寻求法律帮助的道路上举步维艰！怎样才能突破障碍？有没有捷径可循？为此，我们选取了一批生活中常见的法律问题，邀请既有法律知识，又有实际经验的法律工作者为作者，从当事人的角度出发，精心编写了“法律帮帮：常用法律问题指引快读”丛书。

本丛书具有如下特点：

1. 按问题门类分册，使读者能够根据自己的具体问题“对号入座”，按照“面对问题——解决问题”的模式展开，保证其实用性。

2. 并非高高在上地空谈理论,也不做对现实不足的空头批判和理想状态的个人设想,而是贴近实际,选取读者最需要的“是什么”、“用什么”、“怎么办”……

3. 以最新颁布的法律法规作为解决问题的工具,力求全面收录相关法律依据信息;选取有时代特色、有代表性的案例供读者参考。

4. 不但讲解法律实体知识,也非常重视处理问题的程序途径和方法技巧;使用流程图、公式、表格等形式方便阅读。

“法律帮帮”力争真正成为读者解决问题、排除困难、办理事务的好帮手。

我们的宣言是:

学法律,用法律;

讲操作,讲依据;

更通俗,更实际;

有图表,有案例;

重程序,重证据;

帮帮为您护权利!

目录

■ 工资常识

- | | |
|--|----|
| 1. 什么是工资？工资包括哪些范围？ | 1 |
| 2. 什么是计时工资、计件工资？ | 1 |
| 3. 什么是奖金？ | 3 |
| 4. 哪些不属于工资？ | 4 |
| 5. 津贴、补贴的含义 | 5 |
| 6. 特殊情况下支付的工资指的是什么？ | 7 |
| 7. 什么是最低工资待遇？ | 7 |
| 8. 哪些用人单位给工人支付工资时不得低于最低工资标准？ | 9 |
| 9. 在劳动合同中能不能约定劳动者没有完成定额或者承包任务时，用人单位可以低于最低工资标准支付工资？ | 9 |
| 10. 劳动合同履行地与用人单位注册地不一致时，应适用哪里的最低工资标准？ | 10 |
| 11. 工资的支付方式、形式 | 10 |
| 12. 建筑行业，年底结算工资对吗？ | 11 |
| 13. 什么是加点、加班？ | 12 |
| 14. 如何计算加班、加点工资？ | 14 |

15. 对于加班、加点的限制性规定,特别规定	15
16. 实行计件工资制的,有没有加班加点的规定?	16
17. 试用期、熟练期、见习期期间的工资	17
18. 什么叫试用期? 试用期有哪些规定? 工资情况是 怎样的?	18
19. 事假工资	19
20. 病假工资	20
21. 因工受伤还发不发工资?	21
22. 受行政、刑事处罚期间工资怎么发?	22
23. 哪些情况下用人单位可以扣劳动者工资?	22

② 农民工和用人单位各有哪些工资方面的权利

1. 为保证将来能拿到自己的工资,劳动者应当尽量和 用人单位签订劳动合同	24
2. 签订了劳动合同之后,用人单位能不能变更合同的 内容?	26
3. 劳动合同对劳动报酬约定不明确该怎么处理?	28
4. 什么是集体合同? 怎样签订集体合同? 包工头代 替农民工和用人单位签订的合同是集体合同吗?	29
5. 什么是劳务派遣? 劳动者在劳务派遣中有哪些权 利?	30
6. 如何认识同工同酬?	34
7. 什么情况下劳动合同无效? 劳动合同无效后劳动 报酬如何支付?	35
8. 劳动者在什么情况下可以随时解除劳动合同?	36
9. 个人所得税的免交额是多少? 农民工的个人所得	

税怎样缴纳?	38
10. 用人单位能不能对你处罚?	39
11. 用人单位在什么情况下可以解除与劳动者之间的 劳动关系?	40
12. 用人单位在什么情况下不能解除与劳动者之间的 劳动关系?	43
13. 什么叫克扣工资、无故拖欠工资?	45
14. 用人单位能否扣押金、身份证、风险抵押金?	46
15. 用人单位解除劳动合同应当对劳动者支付哪些补 偿?	46
16. 用人单位违法或违约解除或终止劳动合同,要承 担哪些赔偿责任?	49
17. 解除或终止劳动合同的赔偿金与经济补偿,劳动 者可同时获得吗?	52
18. 劳动者违反规定或劳动合同的约定解除劳动合同 后,对用人单位是否要承担赔偿责任? 赔偿哪些 损失?	53
19. 劳动合同的期限有几种?	53
20. 什么情况下可以签订无固定期限合同?	55
21. 什么是非全日制用工? 在劳动合同方面有哪些规定?	57
22. 最低工资中包不包含社会保险费?	59
23. 企业解除劳动合同时补发给劳动者的经济补偿金 该不该扣税?	61
24. 什么是劳动报酬支付令?	62

3 如何追讨欠薪

3 1 劳动保障监察	63
1. 什么是劳动保障监察?	63
2. 劳动保障监察的对象与条件是如何规定的?	64
3. 向劳动监察大队举报要不要实名? 是举报包工头还是举报公司?	65
4. 劳动保障监察案件由谁受理? 受案范围是什么? 有没有时效规定?	66
5. 向劳动监察举报时需要哪些证据?	67
6. 劳动者在举报提起劳动监察时,能否要求赔偿?	68
7. 劳动保障监察时应注意的问题是什么?	68
8. 劳动保障监察应在多长时间内给予答复?	69
9. 劳动者的工钱可不可以通过劳动保障监察解决?	69
10. 劳动保障监察的法律依据有哪些?	69
11. 在劳动保障监察中劳动者有何权利和义务?	70
12. 劳动保障监察的办事程序有哪些?	70
13. 劳动保障监察能作出哪些决定?	71
14. 对劳动监察的处理决定不服怎么办?	71
15. 监察文书得不到执行怎么办?	71
16. 监察机关不作为怎么办?	71
17. 劳动保障监察的特殊规定有哪些?	72
劳动监察机构处理投诉流程图	73
3 2 劳动仲裁	73
1. 哪些纠纷可以申请劳动仲裁?	73
2. 劳动监察、劳动仲裁能否同时提出申请呢?	76

3. 纠纷发生后要在多长时间内申请仲裁?	77
4. 超过了仲裁时效,劳动者的工钱还有没有办法追讨呢?	78
5. 劳动仲裁申诉书怎么写?	78
6. 申请仲裁要交纳仲裁费用吗?	80
7. 仲裁时能不能找别人来帮忙?	81
8. 仲裁裁决什么时候算生效?	81
9. 仲裁过程中还能不能调解?	82
10. 什么是劳动仲裁中的先行裁决、先于执行?	83
11. 仲裁该走哪些程序?多久结束?	84
12. 什么是一裁终局?在追讨欠薪时如何适用?	85
劳动争议仲裁程序流程图	88

3 | 3 告上法院 89

1. 什么情况可以到法院去告?	89
2. 到哪个法院去告?	89
3. 要注意 15 天的期限内起诉	90
4. 要怎样进行诉讼立案?	90
5. 立案时能不能不交诉讼费?	91
6. 怎样写起诉状?	92
7. 怎样知道是否立上了案?	95
8. 起诉材料已齐备,法官就是不给立案怎么办?	96
9. 在法院立上案以后,要做哪些工作?	96
10. 就要开庭了,要作哪些准备?	97
11. 开庭时要注意哪些问题?	98
12. 开庭庭审的具体程序是什么?	99
13. 庭审后,多长时间能出结果?	100

14. 对法院的审理结果不服怎么办?	101
15. 能不能请别人替我打官司?	101
16. 怎么做授权委托书?	102
3 4 证据	103
1. 哪些能作为追讨工资的证据?	104
2. 如何收集证据?	106
3. 没有欠条如何维权?	108
4. 对于口头约定工资情况,如何确定具体数额?	109
5. 证据的证明效力是怎样的?	110
3 5 法律援助	111
1. 什么是法律援助?	111
2. 法律援助有没有分类?	112
3. 农民工在讨要工钱时可以申请法律援助吗?	112
4. 城镇居民能不能申请法律援助?	112
5. 要申请法律援助需要符合哪些条件?	113
6. 申请法律援助要提交哪些材料?	113
7. 法律援助申请表怎样填写?	113
8. 申请法律援助可以代理吗? 如果可以怎样代理?	115
9. 经济困难证明(贫困证明)怎么开? 去哪里开?	116
10. 哪些部门可以受理法律援助申请?	116
11. 用什么方法可以找到法律援助部门?	116
12. 援助律师提供法律援助可以收费吗?	117
13. 申请了法律援助可以享受哪些服务?	117
14. 法律援助机构作出不予援助决定怎么办?	117
15. 法律援助申请以后是否可以退出?	117

16. 法律援助工作流程图	118
3 6 如何通过其他途径维权	119
1. 协商的方式	120
2. 调解的方式	120
3. 成立或者加入到工会组织中去	121

4 工资纠纷的形式

1. 到用人单位后才发现该用人单位的工资报酬、劳动条件等根本不像招工承诺的那样,该怎么办?	123
2. 什么叫克扣工资? 什么叫拖欠工资? 单位什么情况下可以延迟支付工资?	123
3. 谁应发放劳动者工资? 在转包中能否向包工头要工资?	124
4. 打工时没有签订劳动合同,被拖欠工资时该如何收集证据?	126
5. 包工头卷钱逃跑,农民工怎么办?	127
6. 由于发包单位不给工程款,包工头无力支付工资时农民工该怎么办?	130
7. 包工头口头约定工资该如何保存证据、取证?	132
8. 用人单位变更,应向谁要工资?	134
9. 用人单位破产或被撤销,应向谁要工资?	135
10. 误工、窝工(非因劳动者的原因)工资如何支付?	136

5 讨薪中应当注意的问题

1. 和解的方式和策略:据理力争、合法维权	140
-----------------------	-----

2. 禁止违法犯罪讨薪	149
-------------	-----

3. 人多力量大,依靠集体维权	151
-----------------	-----

后记	155
-----------	------------

1. 什么是工资？工资包括哪些范围？

工资是指在建立劳动关系的劳动者为用人单位付出正常劳动的情况下，用人单位依据劳动合同的约定，以货币形式支付给劳动者的劳动报酬。简单地说，就是劳动者为用人单位提供劳动，用人单位付给劳动者的工钱。

工资一般包括计时工资、计件工资、奖金、津贴、补贴和加班加点工资，以及特殊情况下支付的工资。

特殊情况下，比如劳动者生病期间，劳动者无法向用人单位提供正常的劳动，但劳动者并不是无故不上班，而是因为特殊原因不得不在家休养，这种休养也是为了以后能更好地工作，因此用人单位还是要支付工资，不过一般不会按照平时的工资来支付，而是按照计时工资或计时工资标准的一定比例支付的工资，比如只给正常工资的60%或者70%。工资是劳动者获得劳动报酬的主要组成部分，但不是全部。

劳动者与用人单位签订劳动合同时，应当约定工资的具体数额和标准、工资中都包括哪些内容、工资发放的时间、工资发放的形式、病假工资待遇等内容，规定得越详细，越有利于劳动者保护自己的权利，当然，前提是这个合同是劳动者自愿签订的，而不是按照老板的意思签订的。

2. 什么是计时工资、计件工资？

计时工资和计件工资是两种最基本的支付工资的方式。

计时工资是指按照工作时间支付工资的形式,也就是按计时工资标准和工作时间支付劳动报酬。简单来说,计时工资就是按照工时计算工钱。比如,在建筑工地打工,老板说,你们的工资是大工 60 块钱,小工 45 块钱。劳动者就明白了,老板是说每个工的工资,大工给 60,小工给 45,每个工怎么计算呢?一般是按照一天一个工来算,有时候因为特殊原因,只干了半天,老板可能就按照半个工来算,这半个工也是依据你工作了半天的时间来换算的。

计件工资是指按照工人所生产的符合要求的产品数量或完成的作业量来支付工资的形式,也就是按每件的工资标准和完成的数量来支付劳动报酬。比如在服装公司上班的劳动者,公司负责人和劳动者约定,按照公司规定的样式、质量等标准来制作成衣,每完成一件给 5 元。这就是计件工资,劳动者制作的合格成衣越多,获得的工资也就越多。用人单位用这种方式,常常可以鼓励劳动者多劳多得,生产的产品又好又多。

计件工资的具体形式很多,包括:

超额累进计件——指根据完成的数量不同计算不同的工资标准,比如完成 100 件是每件 5 元,超过 100 件的是每件 6 元,超过 200 件的每件 6.5 元,等等。

直接无限计件——也就是不管完成多少,都按统一的标准计算工资。

限额计件——对计件工人所得的超额工资规定一个最高限额,限额以上不再支付工资。如基本工资是 500 元,超额工资最多 1000 元,工资总额不超过 1500 元,即所谓“封顶”。

超定额计件——计算工资时,定额完成部分按本人基本工资,超额部分按统一计价单价计发工资。比如应该完成 100 件,基本工

资 800 元,每超一件就多付 6 元。

按工作任务包干的方法支付工资——也就是在先确定要完成一个什么样的工作任务,然后确定完成以后给付多少报酬,民间也叫“估堆”。

按营业额提成或利润提成的办法支付工资——这就是我们平时说的“提成”,一般是针对销售人员,现在很多公司也实行“底薪加提成”的方法计算,也就是一个比较低的基本工资然后再按完成的销售额或者利润支付提成。

但是,计件工资有时候不像计时工资那样有保障。计时工资中,只要在规定时间内进行了工作,用人单位就应该给劳动者发工资;而在计件工资中,如果用人单位的订单很多,劳动者就可以多干活多得工资,可如果遇到淡季,用人单位没有什么订单,劳动者即使想多干活也不可能,这种情况下,劳动者的工资就成了问题。所以,如果用人单位和劳动者约定的是计件工资的形式,一般都会以基本工资和计件工资相结合的方式约定,有基本工资做保障,劳动者就不用担心没有活干的时候拿不到钱了。

3. 什么是奖金?

奖金是指当劳动者在工作、生活中有超额劳动或者为单位增收节支等情节时,用人单位支付给劳动者的奖励,以此鼓励劳动者积极为有益于单位的方面做贡献。奖金的形式很多,包括生产奖、节约奖、劳动竞赛奖、发明奖、年终奖等。

奖金的范围很广,按其原因分,有由于提供超额劳动直接增加社会财富奖,比如在同样的工作时间里,因为技术熟练而比别的工人生产效率高,生产的产品多,这就是增产奖;有由于提供超额劳动而为增加社会财富创造了有利条件奖,如发明奖等。

按其内容分,有以产品产量、质量、节约以及出勤、劳动纪律等多项生产指标为评奖条件的综合奖;有以一项或两项生产指标为评奖条件的单项奖,如节约奖、质量奖、安全奖等。按其时间分,有月奖、季奖、年奖和一次性奖等。

利用奖金形式,可以让劳动者在多生产产品或者节约原料的同时,不仅得到公司和其他劳动者的认可和表扬,还得到了实实在在的实惠,有利于保护劳动者的劳动积极性。

4. 哪些不属于工资?

劳动者获得的收入并不完全在工资范围内,除了工资以外还有:

(一)职工福利。企业应当给职工提供的有关福利,不计算在工资之内,福利方面的费用具体有:职工医疗卫生费或公费医疗费用、职工生活困难补助费、集体福利事业补贴、工会文教费、集体福利费、探亲路费、死亡丧葬费及抚恤费、冬季取暖补贴、上下班交通补贴以及洗理费等。

(二)劳动保护的各种支出。具体有:工作服、手套等劳保用品,解毒剂、清凉饮料,以及按照1963年7月19日劳动部等七单位规定的范围对接触有毒物质、矽尘作业、放射线作业和潜水、沉箱作业、高温作业等五类工种所享受的由劳动保护费开支的保健食品待遇。

(三)下列奖金不列入工资总额的范围:

(1)根据国务院发布的有关规定颁发的发明创造奖、自然科学奖、科学技术进步奖和支付的合理化建议和技术改进奖以及支付给运动员、教练员的奖金;

(2)有关劳动保险和职工福利方面的各项费用;

(3)有关离休、退休、退职人员待遇的各项支出;