



国家新闻出版总署“十一五”规划重点项目
普通高等教育法学专业“十一五”规划教材

劳动与社会保障法学

(第二版)

秦恩才 主编



郑州大学出版社



国家新闻出版总署“十一五”规划重点项目
普通高等教育法学专业“十一五”规划教材

劳动与社会保障法学

(第二版)

秦恩才 主编



郑州大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

劳动与社会保障法学/秦恩才主编. —2 版. —郑州:郑
州大学出版社,2009.9
(普通高等教育法学专业“十一五”规划教材)
ISBN 978-7-81106-937-2

I. 劳… II. 秦… III. ①劳动法-法的理论-中国-高
等学校-教材②社会保障-行政法-法的理论-中国-
高等学校-教材 IV. D922.501 D922.182.31

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 146088 号

郑州大学出版社出版发行

郑州市大学路 40 号

出版人:王 锋

全国新华书店经销

河南省公安厅文印中心印制

开本:710 mm × 1 010 mm

印张:25.75

字数:533 千字

版次:2009 年 9 月第 2 版

邮政编码:450052

发行部电话:0371-66966070

1/16

印次:2009 年 9 月第 2 次印刷

书号:ISBN 978-7-81106-937-2 定价:39.00 元

本书如有印装质量问题,由本社负责调换

总 序

公平正义乃人类恒久追求的理想目标。公平正义的实现,有赖法治国家的真正建立。欲达此目的,除了经济繁荣、政治昌明、法制健全之外,人们对法律的普遍尊崇和切实信仰,才是法治国家建立的社会基础和根本保障。因为,法律作为社会关系的调节机制,人类交往的行为准则,定分止争的裁判规范,纠纷处理的程序保障,只有被社会普遍认可和尊崇信仰,才会具有真正的意义。所以,公平正义的实现、法治国家的建立,除了加强法学研究,构建科学完备的法律体系之外,法律人才的培养和法学教育的普及,具有更为重要的意义。

自古以来,法学作为公平正义之学、治国安邦之术,一直被贵族阶层所垄断。即使到了中世纪,法学研究和法学教育也始终未曾得以真正普及。虽然,大学建制化的法学教育始于欧洲大陆 11 世纪末的波伦亚大学,但真正近代意义上的法学教育,实际产生于民族国家的建立,尤其是法典编纂和学科分化确立之后。尽管,我国清末也建立了所谓的法律讲堂,但其非现代意义上的法学教育。应当说,随着“西学东渐”和现代大学教育制度的引入,20 世纪初的中国才有了真正意义上的现代法学教育。

新中国的法学教育,除了 20 世纪 50 年代初短暂的存续、引进和改造之外,其实真正兴起于十一届三中全会以后。伴随着改革开放 30 年波澜壮阔的历史巨变,我国的法治建设业已取得了令人瞩目的可喜进步。历经几代法律学人的不懈努力,我国的法学研究和法学教育事业亦呈现出蓬勃发展的良好势头。法学教育机构由原来的几所、十几所,现已发展到 600 多所。法学教育的层次由最初的本科教育,现已发展为本科、硕士、博士等层次齐全的法律教育体系。随着法学教育规模的不断扩大,法学教育质量也在持续稳步提高。改革开放后培养的新一代法律、法学人才,正在逐步成为现代法治建设的生力军。法学教育在法治建设中的重要作用日益显现,并逐步被社会认可。

时下,中国的法学教育正处在一个重要的发展转折时期。从宏观上讲,法学教育正在从原来的精英教育逐步向素质教育和职业教育转

变。但是,由于法律院校的层次不同,不同类型的院校,客观上具有不同的培养目标,肩负着不同的历史使命。高水平大学的法律院系,仍应以精英人才的培养为主;一般大学的法律院系,则应着重于素质教育和职业教育。与此相应,不同大学的法学教材理应具有不同特色,方能发挥不同作用。正是基于这种需要,在河南省法学教育研究会的倡导下,自2004年开始,郑州大学出版社陆续编辑出版了一套主要适用于一般性法律院系教学需要的高等法学教育“十五”规划教材。鉴于该教材的新颖性、全面性、准确性和适用性,在河南乃至全国被广泛使用。经申报评审,本套教材今年被评为国家级重点图书出版项目,并由此重新启动了作为国家新闻出版总署“十一五”规划重点项目的“普通高等教育法学专业‘十一五’规划教材”编写工作。

新一套法学教材的编写,时值全国纪念“改革开放30年”和国家“教学质量工程”实施之际。法学教育的培养目标、课程设计和教学内容改革等,均与相应的教材建设密切相关。精品教材建设,亦为国家“教学质量工程”建设的九大项目之一。因此,法学教材的编写质量,在很大程度上决定着法学“教学质量工程”的建设效果。为了确保本套国家级重点图书的出版质量,河南省法学教育研究会精简并重组了新一届编委会,严格遴选了每本教材的主编和参编人员,原以省内法学者为主的编写队伍中,增加了不少国内较为著名的法学专家,从而保障了教材的编写质量。编委会认真审定了每本教材的编写大纲;郑州大学出版社针对本套教材,专门制订了严格的编审制度。编委会期望这套教材能够真正成为法学教材中的精品,为国家“教学质量工程”建设作出应有的贡献。

按照编委会的要求,新一套教材将力争体现如下特色。

1. 系统性。为了适应本科生司法考试的需要,本套教材不仅在整体设计上强调全面性,确保涵盖司法考试涉及的所有应考科目;而且,每本教材的编写内容均强调系统性,力求全面反映该课程所有应知应会内容;在尽可能少的篇幅内,包含尽可能多的知识点和信息量,确保学生全面掌握司法考试的基本考点。

2. 准确性。准确性是所有教材,尤其是精品教材的基本要求。因此,编委会要求每本教材均必须确保所有知识要点的准确性。在本套教材的编写中,每本教材都必须按照通说准确介绍基本概念、基本观点、基本理论,让学生在掌握了基本技能之后,能进一步探讨理论争议和学术前沿问题。

3. 新颖性。随着我国法治的不断健全完善,法学理论研究亦日益精深细化。因此,本套教材除了强调编写体例的新颖性之外,特别强调每本教材的内容都要博采众家之长,全面吸收国内外最新研究成果,反映本学科最新学术动态,让学生掌握最新、最准、最全面的法学前沿理论。

4. 适用性。我们认为,教材的体系和内容既要适用课堂讲授,又要适于各类学生的不同要求,更要充分体现服务司法考试的基本观念。因此,在本套教材的编写中,我们特别注意教师授课的进度和节奏,知识要点的相互衔接,以及对司法考试

的适用性。同时,为了使有资质潜力的学生能够从教材中获得更多的知识信息,我们在每本教材的每章之后,除了依常规列出基本概念之外,还分别提供了案例分析、思考与分析等相关内容,为学生提供了进一步深入研究的相关问题及思维空间,有利于优秀学生脱颖而出。

尽管我们已经有了有一次教材编写的体验,许多主编和参编者均具有法学教材编写的丰富经验,但我们依然对本套教材的编写质量心存不安。我们深知,精品教材的编写绝非易事。能够确保一本或几本教材真正具有特色已非易事,力求全套教材十全十美几乎不太可能。但是,本着对法学教育的责任心和使命感,我们将通过认真的队伍建设和质量监控,力争使本套教材能够真正成为法学教材的精品。为达此目的,我们衷心期盼国内外学界同仁不吝赐教,以求我们的教材能够日臻完善。

郑州大学法学院院长 田士城

2008 年 12 月

作者名单

主 编 秦恩才

副主编 张 剑 王良钧 李文发

编 委 (以姓氏笔画为序)

弓永振 王良钧 李文发 宋 伟

张 剑 张在范 陈海潮 赵晓荣

秦恩才 耿玉娟 霍 冰

普通高等教育法学专业“十一五” 规划教材编委会名单

总 主 编 田土城 宁金成

执行主编 石茂生

编委会成员(以姓氏笔画为序)

王明锁 杜福磊 李文发 李振江

杨连专 邸瑛琪 宋四辈 沈开举

张汉昌 陈景良 苗连营 姜振颖

娄丙录 黄进才 焦占营 靳义亭

编委会办公室主任 杨秦予

再版前言

伴随着中国改革开放三十年的风雨,中国的法制建设一路走来,作为中国法制建设重要组成部分的劳动和社会保障法律制度,虽然经历了较多的坎坷和曲折,但日趋完善。1994年《中华人民共和国劳动法》的颁布,具有里程碑的意义,自此,中国的劳动和社会保障法律制度有了宏观的框架。伴随着社会主义市场经济的发展,以劳动法和社会保障法为重要内容的社会法迅速崛起,我国的劳动和社会保障法制建设进入了一个新的历史发展时期。与此相适应,我国的劳动和社会保障法学的研究也日趋繁荣,“体面劳动”和“互助共济”的理念得以形成。

法治建设与法学教育和研究密切相关。2004年8月,恰逢劳动法颁布实施10周年,作为河南省高等法学教育“十五”规划教材之一的《劳动和社会保障法学》(第一版)正式出版。该书凝聚了诸多教学科研人员的心血,由于其具有新颖性、全面性、准确性和适用性而被广泛和大量使用,在短短三四年间,该书数次印刷,产生了良好的社会效果。

劳动法和社会保障法学是社会实践性极强的学科,与市场经济联系密切,近几年研究成果颇丰。自2004年《劳动和社会保障法学》出版,至今已有5年的时间,其间我国的劳动和社会保障立法进程加快,尤其是2008年这一年,在劳动法制领域有三部重要的法律相继实施,即:《中华人民共和国就业促进法》、《中华人民共和国劳动合同法》、《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》。这三部法律作为劳动法制领域的三驾马车,在劳动就业、劳动关系协调和劳动权利救济领域为劳动者合法权益的保障建起了强有力的支撑。在此背景下,对第一版《劳动和社会保障法学》教材进行修订已成为必要。

值得一提的是,2007年3月,教育部高校法学学科教学指导委员会将劳动法与社会保障法新增为法学学科核心课程之一,这将极大推动和繁荣我国的劳动与社会保障法学的教育和研究,在构建社会主义和谐社会的背景下,该学科在高等院校法学教育中的地位进一步提升。令人欣喜的是,该教材修订之际,恰逢全国“纪念改革开放30年”和国家实施“教学质量工程”,这给教材的修订工作带来极大的鼓舞,同时

也使编写组倍感修订任务的艰巨。教材修订中,我们以党的“十七大”精神和科学发展观为指导,吸收和借鉴了劳动和社会保障法学国内外的最新理论研究成果,从实用法学的角度,深入浅出地介绍了劳动法与社会保障法的立法理念、立法意义和基本理论,并且在结构体系上做了调整,突出了启发式和案例式的教学方法,旨在培养学生的法学理念、法律意识和职业技能,力求做到观点正确,论述准确,内容新颖,适用性强。

本教材不仅可作为全国高等院校法学专业、财经与管理类专业学生的学习用书,也可作为人力资源与社会保障行政管理部门、司法部门工作人员及社会读者的学习用书,同时还可作为全国司法考试的参考指导用书。由于学识所限,错误和疏漏之处在所难免,敬请读者批评指正。

本书由秦恩才担任主编,张剑、王良钧、李文发担任副主编。各章撰稿人(按撰写内容的先后顺序排列)是:秦恩才(序引、第一章)、赵晓荣(第二章、第六章)、霍冰(第三章、第十二章、第十六章)、张剑(第四章、第九章)、耿玉娟(第五章、第十四章)、宋伟(第七章、第十章第一、二节)、弓永振(第八章、第十五章)、王良钧(第十章第三节)、陈海潮(第十一章第一、二、三、四节)、张在范(第十一章第五、六节)、李文发(第十三章)。全书由秦恩才、张剑统稿;最后由秦恩才定稿。

编者

2009年6月

第一版前言

随着我国全面建设小康社会和市场经济体制改革的深入进行,我国先后颁布了许多劳动和社会保障方面的法律、法规。与此相适应,我国劳动法学和社会保障法学的研究工作日趋繁荣,使“体面劳动”和“互助共济”的法律理念得以形成。为了适应劳动和社会保障法学教育发展的需要,我们组织了多年在教学第一线从事劳动和社会保障法教学和研究工作的部分教师,编写了这本《劳动和社会保障法学》。本书可供高等学校法学专业、财经专业的学生作为教材使用,亦可作为劳动和社会保障行政部门、司法部门同志的学习用书。

本书不仅注重借鉴劳动法学和社会保障法学研究的最新成果,而且在结构体系上也做了新的尝试。其主要特点是:各章在阐述立法意义、基本理论和基本法律制度的基础上,突出了启发式、案例式教学方法,旨在培养学生的法律意识和职业技能,力求做到观点正确、论述正确、内容新颖、适用性强。

本书由秦恩才担任主编,各章撰稿人(按撰写内容的先后顺序排列)为:秦恩才(序引,第一、二、十章)、霍冰(第三、十一章)、齐香真(第四、五、六章)、张剑(第七章)、弓永振(第八、九章)、曹新华(第十二章)、赵晓荣(第十三章)、赵丽敏(第十四、十五、十六章)、王江(第十七、十八章)。全书由秦恩才、齐香真统稿,最后由秦恩才定稿。

编者

2004年5月

内 容 提 要

本书从研究中外劳动法的发展简史开始,重点阐述了劳动法的基本理论,主要介绍了我国的劳动就业、劳动合同和集体合同、工作时间和休息休假、工资、劳动保护以及女职工和未成年工特殊劳动保护等劳动法律制度,并以劳动法律制度为基础,阐述了社会保障法的基本理论,介绍了我国现行的社会保险、社会救助和社会福利、社会优抚等社会保障项目和法律制度。最后结合我国现行立法的规定,对劳动争议、劳动保障监督检查以及违反劳动和社会保障法的法律责任等内容作了阐述。

目 录

序引	1
一、我国劳动与社会保障法的法学位阶	1
二、我国劳动与社会保障法学的研究状况 ...	2
三、本书框架结构的几点说明	3

上 编 劳 动 法 律 制 度

第一章 劳动法的产生和发展	7
第一节 国外劳动法的产生和发展	7
一、劳动法的产生	7
二、劳动法的发展	9
三、国际劳动立法概述	13
第二节 我国劳动法的产生和发展	16
一、中华人民共和国成立前的劳动立法概况	17
二、中华人民共和国成立后的劳动立法状况	19
三、国际劳动立法对中国的影响	23
第二章 劳动法的基本理论	26
第一节 劳动法的概念和调整对象	26
一、劳动法的立法意义	26

二、劳动法的概念和调整对象	28
第二节 劳动法的立法目的和作用	33
一、劳动法的立法目的	33
二、劳动法的作用	35
三、劳动法的地位	36
第三节 劳动法的渊源、体系与内容	37
一、劳动法的渊源	37
二、劳动法的体系和内容	38
第四节 劳动法基本原则	40
一、劳动法基本原则的概念和特点	41
二、劳动法基本原则的作用	42
三、国内有关劳动法基本原则的几种主要观点	43
四、劳动法基本原则确立依据	45
五、劳动法基本原则的内容	46
第五节 劳动法律关系	49
一、劳动法律关系的概念及种类	49
二、劳动法律关系的构成	52
三、劳动法律关系的产生、变更和消灭	56
 第三章 劳动就业法律制度	59
第一节 劳动就业法律制度概述	59
一、劳动就业的立法意义	59
二、我国劳动就业的方针	60
三、我国劳动就业基本原则	61
第二节 劳动就业服务和管理	62
一、劳动就业服务	62
二、劳动就业服务体系和管理	63
三、劳动就业服务的内容	64
第三节 职业培训法律制度	66
一、职业培训的立法意义	66
二、职业培训的类别	67
三、职业培训实体的法律规制	69
四、职业技能标准	69
五、职业技能鉴定	70
六、职业资格证书制度	70
第四节 就业援助法律制度	71

一、妇女就业保障	71
二、残疾人就业保障	72
三、退役军人就业保障	73
四、少数民族人员就业保障	74
五、其他就业困难人员的就业保障	74
第五节 农民工劳动就业问题	76
一、农民工的概念及其社会定位	76
二、我国农民工产生的原因及存在特点	78
三、我国农民工就业现状分析	80
四、解决农民工就业保障新构想	81

第四章 劳动合同法律制度..... 84

第一节 劳动合同法律制度概述 84 |

一、劳动合同法律制度的历史发展 84 |

二、实行劳动合同制度的意义 86 |

三、劳动合同的概念和特征 88 |

四、劳动合同的种类 89 |

第二节 劳动合同的订立 91 |

一、劳动合同订立的原则 91 |

二、劳动合同订立的程序 92 |

三、劳动合同的内容 94 |

四、劳动合同的形式 97 |

五、劳动合同的效力 98 |

第三节 劳动合同的履行和变更 100 |

一、劳动合同的履行 100 |

二、劳动合同的变更 102 |

第四节 劳动合同的解除和终止 103 |

一、劳动合同解除的概念和种类 103 |

二、劳动者解除劳动合同的条件和后果 104 |

三、用人单位解除劳动合同的条件和后果 107 |

四、劳动合同终止的条件和后果 109 |

第五节 劳务派遣 111 |

一、劳务派遣的立法概况 111 |

二、劳务派遣法律关系 113 |

三、对劳务派遣单位的法律规制 115 |

四、对用工单位的法律规制 116 |

五、被派遣劳动者的权利保障	116
六、对劳务派遣岗位的法律规制	117
第六节 非全日制用工	117
一、非全日制用工的立法概况	117
二、非全日制用工的立法意义	119
三、非全日制用工的特点	120
四、非全日制用工的法律规制	120
第五章 集体合同法律制度	123
* 第一节 集体合同法律制度概述	123
一、集体合同制度的产生与发展	123
二、实行集体合同制度的意义	125
三、集体合同的概念和特征	126
四、集体合同与劳动合同的区别	127
第二节 集体合同的订立	128
一、集体合同的订立原则	128
二、集体合同的订立程序	128
三、集体合同的内容	131
第三节 集体合同的履行、变更、解除和终止	132
一、集体合同的履行	132
二、集体合同的变更和解除	133
三、集体合同的终止	134
第六章 工作时间与休息休假法律制度	136
第一节 工作时间与休息休假法律制度概述	136
一、工时立法的概况和意义	136
二、工作时间的概念	139
三、休息休假的概念	139
第二节 工作时间与休息休假的内容	140
一、工作时间	140
二、休息休假	144
三、制度工作时间与计薪天数	147
第三节 延长工作时间的法律规制	148
一、延长工作时间的概念	148
二、延长工作时间的限制	148
三、限制延长工作时间的例外	149

第七章 工资法律制度	152
第一节 工资法律制度概述	152
一、工资的立法意义	152
二、工资的概念和特征	153
三、我国工资立法的基本原则	154
四、我国工资总额的构成及工资的主要形式	156
五、我国的工资制度演变	158
第二节 工资保障制度	160
一、工资支付保障	160
二、最低工资保障	163
第八章 劳动保护法律制度	169
第一节 劳动保护法律制度概述	169
一、劳动保护立法概况	169
二、劳动保护的立法意义	170
三、劳动保护的概念和法律特征	171
四、劳动保护关系中各方主体的权利和义务	172
第二节 劳动安全卫生基准	173
一、生产经营单位的安全生产保障	173
二、建设工程安全生产责任	175
三、矿山生产安全保障	176
四、用人单位的职业卫生要求	177
五、使用有毒物品作业场所职业卫生要求	178
六、防止粉尘危害	179
第三节 劳动保护管理制度	180
一、一般劳动保护管理制度	180
二、安全生产管理制度	182
三、职业病防治管理制度	187
第九章 女职工和未成年工特殊劳动保护	193
第一节 女职工和未成年工特殊劳动保护概述	193
一、女职工和未成年工特殊劳动保护的立法概况	193
二、对女职工和未成年工实行特殊劳动保护的 意义	194
三、女职工和未成年工特殊劳动保护的含 义	194