

劳动者权益保护指南

劳动关系和医疗养老
及失业保险问题释解

刘福海 主编



中国人事出版社

劳动者权益保护指南

中国劳动关系学院 编

中国劳动关系学院出版社

2008年 1月



中国劳动关系学院

劳动者权益保护指南

刘福海 主编

中国人事出版社

图书在版编目(CIP)数据

劳动者权益保护指南/刘福海主编.——北京:中国人事出版社,1999.10

ISBN 7-80139-402-X

I. 劳… II. 刘… III. 劳动法-基本知识-中国 IV. D922.5-62

中国版本图书馆 CIP 数据核字(1999)第 65817 号

中国人事出版社出版

(100101 北京朝阳区育慧里 5 号)

新华书店经销

冶金印刷总厂印刷

*

1999 年 10 月 第 1 版 1999 年 10 月第 1 次印刷

开本:850×1168 毫米 1/32 印张:10.5

字数:254 千字 印数:1-5000 册

定价:17.60 元

前 言

为适应当前劳动、工资、保险三大制度改革与发展的需要，帮助劳动者掌握、运用劳动法律、法规、维护自身权益，我们编写了《劳动者权益保护指南》一书。

随着我国经济体制改革的深入发展，在劳动管理体制上，已打破了计划经济体制下国家统包统分、一次定终身、集中管理的劳动用工制度，代之以企业用工自主、劳动者择业自由的灵活形式，劳动力做为生产要素进入了市场，和用人单位可以讨价进行平等交易；在工资分配上，打破了集中统一的工资管理制度，实行了在国家宏观政策指导下的企业自主分配。企业可以自己决定自己的分配形式，决定自己的分配标准；在保险福利制度上，改变了劳动者的生、老、病、死全部由国家一包到底的作法，实行由国家、企业、个人三方共同负担的新模式。

正是由于上述形势出现了新的变化，改变了计划经济体制下就业、工资、保险等均由国家统一规定政策、企业和劳动者绝对服从的简单的劳动关系，使用人单位和劳动者面临许多新问题、新矛盾。

由于用人单位可以在劳动力市场选择自己所需要的劳动力，劳动者也可以自由选择职业，因而在劳动时间、工资分配、劳动保护、保险福利等方面双方可能为争取各自的利益而出现争议和纠纷。由于我国目前劳动力资源比较丰富，用人单位总想用低工资、低福利、要风险抵押金来招收劳动力。更有甚者通过欺骗等非法手段来达到目的。在劳动过程中延

长劳动时间，恶化劳动条件，拖延、克扣工资，侵犯劳动者权益。而劳动者总是想以较短的劳动时间，优越的劳动条件，较少的劳动支出，得到较高的劳动报酬。因此而引发的违法、违规、争议事件频频发生。

《中华人民共和国劳动法》的颁布与实施，对维护用人单位和劳动者权益，明确双方承担的义务，稳定劳动关系，提供了法律依据。但法律、法规只是一个原则，不能面面俱到，十分具体，而且《劳动法》颁布的时间也并不长，多年来计划经济体制下形成的那种就业分配、福利保险观念还没转变，面对新的用工形式，人们还不能自觉运用法律武器去处理，自己权益受到侵害，不知道怎样去维护，自己受了委屈也不知道去哪讲理。

为了帮助广大读者学习《劳动法》，正确理解运用劳动法律、法规去处理劳动争议中的问题，维护自身的权益，我们将有关劳动用工、劳动合同、工资支付、保险福利等方面的法律法规基本知识用疑问、解答相结合的形式进行编辑，整理成书，并搜集各地执法部门在实际工作中遇到的劳动争议和纠纷案例附在后面，以供读者参考。书的最后部分则选编了《中华人民共和国劳动法》和最新颁布的重要的法律、法规。

客观地说，作为一名劳动者，您应该了解的，您必须了解的，您最想了解的，均能在本书中找到答案。同时，本书也将为您提供有力的法律武器和政策参考，使您在劳动过程中享受到基本的权利和利益。

参加本书编写的有劳动和社会保障部工资研究所刘福海、王学力、刘秉泉，中国劳动科学研究院科研处杨永琦、劳动和社会保障部社会保险研究所武玉宁、孙亚丽等同志。

编者

1999年8月

目 录

一、劳动合同

1. 什么是劳动合同？	1
2. 为什么要签订劳动合同？	1
3. 劳动者在什么情况下可要求企业签订劳动合同？	1
4. 谁是订立劳动合同的当事人？	2
5. 劳动合同应包括哪些内容？	2
6. 订立劳动合同的程序有哪些？	2
7. 订立劳动合同必须遵循哪些原则？	3
8. 签订劳动合同的目的？	3
9. 劳动合同有哪些特有的法律特征？	3
10. 订立劳动合同时应注意哪些问题？	4
11. 劳动合同生效的条件是什么？	4
12. 什么是无效劳动合同？	4
13. 劳动合同是否无效应由谁确认？	5
14. 对无效劳动合同应如何处理？	5
15. 常见的无效劳动合同类型有哪些？	6
16. 在我国是否存在统一的劳动合同文本？ 劳动合同 应由谁拟定？	7
17. 劳动合同与劳务合同是一回事吗？	7
18. 劳动合同制度的实施范围包括哪些？	8
19. 哪些人员不在实施劳动合同制度的范围之内？	8
20. 国家机关、事业单位、社会团体的哪些劳动者订 立劳动合同？	9

21. 什么是劳动合同期限？如何填写劳动合同期限？	9
22. 什么是试用期？试用期是否包括在合同期内？哪 些人员可以约定试用期？	9
23. 用人单位与劳动者未签订劳动合同的，应当如何 处理？	9
24. 企业的党委书记是否也应签订劳动合同？	10
25. 企业工会主席跟谁签订劳动合同？	10
26. 单位外派人员的劳动合同与谁签订？	10
27. 用人单位发生分立或合并后，原订劳动合同应当 如何处理？	11
28. 租赁承包经营（生产）企业的职工如何签订劳动 合同？	11
29. 退休职工是否还需要签订劳动合同？	11
30. 在校生利用业余时间勤工助学是否签订劳动合同？	11
31. 法人代表一般应当委托哪些人作为委托代表人与 劳动者签订劳动合同？	12
32. 长期外借人员、带薪上学人员、停薪留职人员、请 长假人员以及其他非在岗但保持劳动关系的人员是 否应当签订劳动合同？	12
33. 《劳动法》第二十条中的“在同一用人单位连续工作 满十年以上”指的是哪种情况？	13
34. 国家对农民轮换工的劳动合同期限有哪些规定？	13
35. 劳动合同赔偿、劳动合同的经济赔偿以及劳动合 同的额外经济补偿有何区别？	13
36. 对取保候审的原固定工是否签订劳动合同？	14
37. 被判监外执行的原固定工是否应签订劳动合同？	15
38. 什么是劳动合同的解除？	15

39. 劳动者不能胜任工作，用人单位能解除与其签订的劳动合同吗？	15
40. 劳动合同订立时所依据的客观情况发生重大变化，用人单位能否解除劳动合同？	16
41. 什么情况下用人单位可以解除劳动合同，但应当提前 30 日以书面形式通知劳动者本人？	16
42. 用人单位招用尚未与原用人单位解除劳动合同的劳动者应承担什么责任？	17
43. 用人单位对劳动者造成哪些损害的，应赔偿劳动者损失？	17
44. 劳动者违反规定或劳动合同的约定解除劳动合同，对用人单位造成损失的劳动者应赔偿哪些损失？	17
45. 劳动合同制职工在调动、转移工作单位时，经济补偿金如何计发？	18
46. 职工被解除劳动合同后，所领取的失业救济金和经 济补偿金是否要相互抵扣？	18
47. 企业主管部门对原干部身份的职工是否有权决定 调离？	18
48. 因职工违纪而解除合同应注意什么问题？	19
49. 《劳动法》第二十五条中的“被依法追究刑事责任” 是指哪几种情况？被人民法院判外拘役、三年以下 有期徒刑缓刑的，是否可以解除劳动合同？	19
50. 劳动合同期限届满时，劳动者在医疗期、孕期、 产期、哺乳期内，用人单位能否终止劳动合同？	20
51. 下岗时间怎么确定？	20
52. 下岗职工如何进入再就业服务中心？	20

二、劳动关系

- 53. 什么是劳动关系? 22
- 54. 市场经济体制下我国的劳动关系有哪些特点? 22
- 55. 什么是事实上的劳动关系, 它受不受法律保护? 23
- 56. 职工应征入伍后与企业的劳动关系如何处理? 23
- 57. 劳动者被判缓刑其劳动关系该如何处理? 23
- 58. 职工被错判宣告无罪释放后, 是否应恢复与企业
的劳动关系? 24
- 59. 出勤不出力能否解除劳动关系? 24
- 60. 什么是开除, 有哪些程序? 25
- 61. 什么是除名? 25
- 62. 什么是违纪辞退? 26
- 63. 劳动关系为什么必须建立在法律基础上? 26
- 64. 再就业服务中心能为你提供那些服务? 27
- 65. 什么样的人员属于下岗职工? 27
- 66. 下岗职工享有哪些合法权益? 28
- 67. 职工所在的企业改为股份制以后, 用人单位与之
解除劳动合同时经济补偿金如何计发, 由谁发? 28
- 68. 用人单位的外地农民合同制职工与父母或配偶两
地分居, 是否适用《国务院关于职工探亲待遇的
规定》? 29
- 69. 用人单位可以通过买断工龄方式与职工解除劳动
关系吗? 29
- 70. 用人单位对签订无固定期限劳动合同的职工能否
予以辞退或解除劳动合同? 29
- 71. 用人单位解除与劳动者的劳动合同后, 一次性发
给劳动者的经济补偿金是否交纳个人所得税? 30

72. 企业能否对离退休人员作除名处理？	30
73. 法定节假日和节假日是同一概念吗？	30
74. 什么是工龄？	31

三、劳动争议

75. 什么是劳动争议？	32
76. 当职工劳动权益受到侵害后，应找哪些部门？	32
77. 当发生劳动争议时，职工是否可以直接向法院提起 诉讼？	32
78. 发生争议后亲属能否申请调解？	33
79. 什么是劳动争议调解？劳动争议调解委员会的调解 和劳动仲裁委员会的调解有何区别？	33
80. 在处理劳动争议时，国家的劳动法规、政策与本地 区、本单位制定的法规、规定不一致时怎么办？	34
81. 经企业劳动争议调解委员会调解达成协议后，一方 当事人不履行协议，能否强制执行？	34
82. 发生劳动争议的一方要求调解，另一方不愿意，调 解委员会能否做工作？	34
83. 企业主管部门是否有调解委员会？	35
84. 国家机关、事业单位、社会团体是否设立调解委员 会？	35
85. 当事人对仲裁不服，是否可以状告仲裁委员会或劳 动行政部门？	35
86. 劳动争议与民事纠纷是一回事吗？	36
87. 发生劳动争议通过上访能解决吗？	36
88. 为维护自己的合法权益，职工平时应注意掌握哪些 法律法规？	36
89. 《中华人民共和国企业劳动争议处理条例》有无适用	

范围？	37
90. 哪些争议案件适用《中华人民共和国企业劳动争议处理条例》？	37
91. 股份制、股份合作制企业的持股职工因分红问题发生争议，劳动争议仲裁机构是否受理？	38
92. 什么是劳动仲裁申诉时效？	38
93. 什么是个人争议和集体争议？	38
94. 企业劳动争议调解委员会管什么，它与工会有什么区别？	39
95. 劳动争议的调解要经过哪些程序？	39
96. 什么是劳动争议仲裁？	40
97. 劳动争议仲裁的机构与组成是怎样的？	40
98. 什么是劳动争议仲裁庭？	41
99. 劳动争议仲裁需要经过哪些程序？	41
100. 什么是劳动争议诉讼？	43
101. 人民法院审理劳动争议案件有哪些主要程序？	43
102. 企业临时雇佣非本单位劳动者从事某种承包性的工作，发生工伤争议，劳动争议仲裁机构是否受理，如何处理？	43
103. 劳动争议员能作劳动争议当事人的代理人吗？	44
104. 国有企业富余职工与企业发生的劳动争议应如何处理？	44
105. 用人单位对劳动者作出的开除、除名、辞退等决定被撤销后，应对劳动者的工资损失给予补偿？	45
106. 劳动争议当事人在仲裁活动中享有哪些权利？	45
107. 劳动争议当事人在仲裁活动中应承担哪些义务？	47

108. 劳动争议当事人如何书写仲裁答辩书?	48
109. 劳动争议当事人如何委托代理人参加仲裁活动?	49
110. 劳动争议当事人如何交纳仲裁费?	51

四、职业资格证书

111. 什么是职业资格证书制度?	53
112. 职业资格证书有什么作用?	53
113. 实施职业资格证书制度的法律依据是什么?	53
114. 国家推行职业资格证书制度的意义是什么?	54
115. 什么是就业准入?	54
116. 国家规定实行就业准入的职业有哪些?	54
117. 国家对实行就业准入有什么具体规定?	55
118. 国家职业资格证书有哪几个等级?	55

五、职业技术鉴定

119. 什么是职业技能鉴定?	56
120. 职业技能鉴定是如何组织实施的?	56
121. 申报职业技能鉴定有什么要求?	56
122. 申报职业技能鉴定如何报名?	57
123. 职业技能鉴定的主要内容是什么?	57
124. 职业技能鉴定方式是什么?	57
125. 什么是职业技能鉴定所(站)?	58
126. 职业技能鉴定实施步骤有哪些?	58
127. 申报职业技能鉴定应该注意哪些事项?	58
128. 职业资格证书是如何办理的?	59
129. 职业技能鉴定工作中发现违纪现象怎么办?	59

六、工资支付

130. 什么是工资？	60
131. 是不是劳动者所有的劳动收入都属于工资范围？	61
132. 工资应多长时间支付一次？	61
133. 用人单位可否用发放实物的形式支付职工工资？	62
134. 劳动合同中是否应有“工资支付标准”？	62
135. 职工在领取工资时，是否有权利得到一份有关其 工资的（单位）清单？	62
136. 用人单位怎样支付劳动者加班加点工资？	63
137. 哪些节假日，用人单位应当支付劳动者工资？	63
138. 实行双休日后职工是否仍可享受带薪年假？	64
139. 什么叫克扣工资，哪些情况下属于克扣劳动者 工资？	65
140. 在什么情况下用人单位可以代扣劳动者工资？	65
141. 因劳动者原因给用人单位造成经济损失，由劳 动者负责赔偿经济损失的，工资怎样扣？	65
142. 职工不愿加班能被扣发工资吗？	66
143. 什么叫“无故拖欠”工资？企业的哪些行为 属于“无故拖欠”劳动者工资的行为？	66
144. 劳动者患病或非因工负伤，不能从事任何工 作而解除劳动合同的，其经济补偿金怎样计 算和支付？	67
145. 劳动者在工作时间参加某些正常的社会活动， 用人单位是否应支付劳动者工资？	67
146. 职工因工负伤其工资待遇如何确定？	68

147. 劳动合同解除或终止时，用人单位应在何时 付清劳动者工资？	69
148. 实行计件工资的劳动者，加班加点工资怎样 计算？	69
149. 工效挂钩企业工资随经济效益下浮时，算不 算违法克扣工资？	70
150. 企业停产期间工资如何支付？	70
151. 企业无故拖欠工资，职工应如何索赔？	70
152. 企业破产时，职工是否还能得到企业欠付的 工资？	71
153. 企业下岗富余人员的工资怎样支付？	72
154. 什么是困难职工基本生活费？	72
155. 什么是最低工资和最低工资标准？	72
156. 我国不同地区的最低工资标准是多少？	72
157. 最低工资不包括哪些项目？	75
158. 加班和津贴收入是不是最低工资的组成部分？	75
159. 职工患病期间工资能否低于最低工资标准？	76
160. 病假工资能否低于最低工资？	76
161. 劳动者由于缺勤未完成本月份劳动定额任务其工 资能否降到最低工资标准以下？	77
162. 什么是城市居民最低生活保障制度？	77
163. 职工因病或非因工负伤治疗期间，工资怎样 支付？	78
164. 参加本企业内部培训的职工，培训期间的工资报 酬如何支付？	78
165. 女职工生育期间的待遇如何确定？	78
166. 劳动者在学徒、试用、熟练、见习期间怎样支付 工资？	79

167. 职工调动工作后其工资待遇如何确定？	79
168. 军队转业干部的工资待遇如何确定？	80
169. 志愿兵、义务兵退出现役到地方工作后的工资待 遇如何确定？	81
170. 企业可以扣留职工工资作为“风险抵押金”吗？	81
171. 职工能否既领取工资又领取退休金？	81
172. 哪些劳动者可以采用不定时工作制？	82
173. 哪些劳动者可以实行综合计算工时制？	82
174. 实行不定时工作制、综合计算工时制的用人单位 延长工作时间是否要支付加班工资？	83
175. 职工受行政处分工资怎样支付？	83
176. 职工被公安机关收容审查期间的工资如何处理？	83
177. 不起诉或免于起诉的原职工被告人羁押期间的 工资是否补发？	83
178. 职工劳动教养期间的工资如何处理？	84
179. 卖淫嫖娼人员被收容教育期间其工资福利待遇 如何处理？	84
180. 职工被判刑后又改判的，其工资待遇如何处理？	84
181. 缓刑期间的工资待遇如何执行？	85

七、社会保险

182. 什么是社会保障制度？	86
183. 什么是社会保险制度？	86
184. 社会保险和商业保险有何主要区别？	86
185. 我国社会保险制度改革的原则是什么？	87

186. 《社会保险费征缴暂行条例》适用于哪些社会保险 费的征收、缴纳？	88
187. 什么是缴费单位？	89
188. 什么是缴费个人？个人如何缴纳社会保险费？	89
189. 目前缴费个人缴纳各项社会保险费的比例是多少？	90
190. 缴费单位和缴费个人在社会保险费征缴中有哪些 权利和义务？	90
191. 缴费单位为什么要办理社会保险登记？	90
192. 个体工商户要办理社会保险登记吗？	91
193. 什么是社会保险缴费申报制度？	91
194. 社会保险费为什么要改差额缴拨为全额上缴？	92
195. 社会保险费为什么不得减免？	92
196. 各项社会保险费如何征收？	93
197. 《社会保险费征缴暂行条例》对缴费单位的哪些违 纪行为进行处罚？	93

八、养老保险

198. 什么是多层次的养老保险体制？	95
199. 什么是基本养老保险？	95
200. 什么是补充养老保险？	95
201. 国务院有关养老保险制度改革出台有哪些主要法规 和政策？	96
202. 基本养老保险实行社会统筹与个人帐户相结合的 基本含义是什么？	96
203. 统一企业职工基本养老保险制度的核心内容是什么？	97