

中国民商法理解适用
与案例评析丛书 W 卷

● 编委会主任:马 原 江 平

● 主编:高 言 李 军

劳动法理解适用

与案例评析

人民法院出版社

中国民商法理解适用
与案例评析丛书 W 卷

劳动法

理解适用与案例评析

编委会主任：马 原 江 平
主 编：高 言 李 军
副 主 编：柴春英 刘士文 高文辉

人民法院出版社

责任编辑 辛 言 金 风 高晓林

姚力平 曹 欣 余立文

王凤林 王华平 刘希文

技术编辑 辛 叶 文 浩

封面设计 秋 夫 余 韵

中国民商法理解适用与案例评析丛书

编委会主任/马 原 江 平

劳动法理解适用与案例评析

主编/高 言 李 军

出版发行/最高人民法院出版社

社址/北京市东交民巷 27 号 (最高人民法院机关大院)

邮编/100745 电话/65136849 65299981 65134290

开户银行/中国工商银行北京王府井分理处

开户名称/人民法院出版社 帐号/046061—68

(通过本社邮购另加 15% 邮费)

经销/各地新华书店和其他书店 印刷/保定市大丰彩印厂

开本/850×1168 毫米 大 32 印张/16.5 字数/414 千

版本/1996 年 9 月第 1 版 印次/1997 年 5 月第 2 次

印数/7001·13000 定价/25.00 元

书号/ISBN7-80056-488-6/D·560

版权所有 侵权必究

中国民商法理解适用与案例评析丛书 编辑委员会

主 任

- 马 原 中华人民共和国最高人民法院原副院长、中国法官协会副会长、法学教授
- 江 平 七届全国人大常委会法律委员会副主任委员、中国政法大学教授、民商法学博士生导师

委 员 (以姓氏笔划为序)

- 丁巧仁 江苏省高级人民法院副院长
- 于世平 天津市高级人民法院副院长
- 于建伟 北京市朝阳区人民法院副院长
- 于新年 最高人民法院出版社副编审
- 孔祥俊 国家工商行政管理局公平交易司、民商法学博士后
- 方 向 中华全国律协副秘书长、《中国律师》总编辑
- 文海兴 中国人民银行条法司、民商法学博士
- 王惠安 广东省高级人民法院民事审判庭、民商法学博士
- 王继安 河北省高级人民法院民事审判庭庭长
- 王柏山 吉林省四平市铁西区人民法院院长
- 王 军 山东省高密市人民法院院长
- 毛端雅 最高人民法院经济审判庭副庭级审判员
- 孙小虹 云南省昆明市中级人民法院院长
- 田景春 吉林省高级人民法院副院长
- 刘兰芳 北京市海淀区人民法院副院长
- 刘志新 最高人民法院经济审判庭副庭长

- 刘俊海 中国社会科学院法学研究所、民商法学博士
刘克希 江苏省人大常委会法规室主任
回沪明 最高人民法院人民法院出版社社长兼总编辑、编审
孙 权 吉林省白山市副市长
吕玉兰 辽宁省高级人民法院法律业大分校副校长
纪 敏 最高人民法院告诉申诉审判庭副庭长
李 凡 最高人民法院民事审判庭副庭长
李国荣 国荣律师事务所主任、中国政法大学客座研究员
闵治奎 最高人民法院人民法院出版社副社长、副编审
陈锡可 广东省湛江市中级人民法院副院长
邹川宁 山东省青岛市中级人民法院副院长
何 山 全国人大常委会法工委副局级巡视员
何 昕 北京市高级人民法院告诉申诉审判庭庭长
吴邦海 海南省海口市中级人民法院院长
沈庆中 江西省高级人民法院研究室副主任
张 勇 深圳市中级人民法院审判员、法学博士
张兰珍 中华全国律协常务理事、德州大公律师事务所主任
杨亚平 最高人民法院人民法院出版社社长
杨振山 中国政法大学教授、民商法学博士生导师
施 文 海南省海口海事法院院长
柯昌信 湖北省武汉市中级人民法院副院长
奚晓明 最高人民法院经济审判庭副庭长
高圣平 中国煤炭工业进出口总公司法律事务部
郭星亚 深圳市星辰律师事务所主任、一级律师
曹守晔 最高人民法院研究室民经处处长
宿 迟 北京市第一中级人民法院副院长
曾嘉源 四川省高级人民法院办公室主任
傅长禄 上海市第一中级人民法院副院长
童兆洪 浙江省高级人民法院副院长
蒋志培 最高人民法院知识产权办公室副主任

序

社会主义市场经济是以先进技术武装起来的社会化、集约化、国际化、大生产的现代化市场经济，是以公有制成份为主，多种经济成份并存，倡效率、竞争，崇公正、共同富裕的社会主义性质的市场经济，具有中国特色。市场经济的运作离不开法律的规制，而民商法作为“将经济关系直接翻译为法律原则”、“以法律形式表现了社会生活条件的准则”的法律，是市场经济的主要法律体现和基本法律形态。市场经济法律的基本要素和框架已为民商法中的“主体法、权利法、行为法、责任法”所勾勒。

著名英国法律史学家亨利·梅因在其经典名著《古代法》中说：“一个国家文化的高低，看它的民法和刑法的比例就能知道。大凡半开化的国家，民法少而刑法多，进化的国家，民法多而刑法少。”这句名言虽非绝对真理，但却道出民商法以其独有的精神反映着社会进步和开化程度，民商法是否发达是整个社会文明程度高低表征的一个重要方面。因为，民商法促进市场的健全，民商法的发达有利于克服封建思想和小农意识，树立起适应现代社会的价值观念、效益观念、时间观念、信息观念；有利于社会主义民主政治建设，民商法的发达可以大力促进科学技术的发展，清除社会愚昧落后。

我国目前虽无民商法典，但民商法典的基本构架已基本为我国现行民商法律所充实。民法通则、经济合同法、技术合同法、涉外经济合同法、著作权法、专利法、商标法、反不正当竞争法、企

业法(含工业企业法、三资企业法等)、公司法、票据法、担保法、海商法、保险法、破产法、房地产法、继承法、婚姻法等民商事法律的公布施行,使其对社会经济生活的调整日益周延,使我国社会主义市场经济民商法律体系渐趋完备。

最高人民法院和有关理论界、实务界的专家、学者携手合作共同编撰的这套《中国民商法理解适用与案例评析丛书》,以现行有效的法律规范为基础,以问题解答与案例解析相结合的独特体例,对我国民商法的主要涵面作了较为全面的介绍和较为深入的分析,对民商事纠纷中的主要问题作了较为透彻的阐释。该套丛书有民商法总则、公司法、企业法、物权法、债权法、合同法、担保法、银行法、票据法、海商法、保险法、证券法、破产法、期货交易法、房地产法、著作权法、专利法、商标法、反不正当竞争法、继承法、劳动法、消费者权益保护法、人身权法、婚姻家庭法、民事诉讼法、仲裁法等二十六卷组成,是我国关于民商法理论与实务研究中第一套比较全面、系统和权威的书籍。我相信此套丛书的出版,对于促进各级人民法院依法审理民商事纠纷案件,提高司法、行政执法工作者和律师的民商法理论素养与实务水平,增强公民、法人等市场主体维护自身合法权益的自觉性,都会有所裨益。

马东

一九九六年八月

前 言

劳动法是调整劳动关系及与劳动关系密切相关的其他社会关系的法律规范的总称。

现代意义上的劳动法产生于十八世纪。当时英国的工业革命使社会生产力迅速发展,为资本主义社会奠定了物质基础,巩固了资产阶级在政治上和经济上的统治地位。资产阶级利用自己的优势地位,对工人阶级进行残酷的剥削。工人阶级为了保卫自己的生存权利,与资产阶级展开了激烈的斗争,严重影响了资产阶级的统治地位,资产阶级政府为了缓和阶级矛盾,还由于某些社会政治力量对工人正义要求的支持,制定了调整劳动关系的某些法律,其主要表现形式为工厂立法和民法典中关于劳动力租赁契约的规定。

在劳动法产生的初期,劳动关系主要是通过法律关于雇佣合同的规定加以调整的,其基本法律思想是契约自由。但是,由于劳资双方实际地位的巨大差异,劳动合同不可能准确反映工人阶级的真实意志。资本家往往利用契约自由的原则迫使工人在苛刻的合同上签字,侵犯劳动者的合法权益。劳动者为了改善自身的生活和工作条件,往往组织各种团体与资本家进行斗争,在工资工时、劳动保护、就业保障等方面争取有利的合同条款。这样,就出现了一种劳动者团体和资本家签订的合同,即集体合同。集体合同的出现使传统民法中雇佣合同的规定在调整劳动关系时显得力不从心,需要国家制定专门的法律,对集体谈判的方式和集体合同的有关问题进行调整。另外,由于劳动关系中涉及的问题非

常复杂,对于有关问题,如工资、工时、就业、培训、社会保险、劳动争议的解决等都需要有详细的规定调整,民法典中关于雇佣合同中的规定太简单,在这种情况下,劳动法从民法中分化出来,形成了一个独立的部门法。但是,民法的基本原则仍然构成了劳动法的基础。

我国的劳动立法始于北洋政府时期。1923年北洋政府在工人运动和社会各界群众的压力下,颁布了《暂行工厂规则》,对最低就业年龄、限制最高工时等问题作了规定。此后,国民政府和中国共产党领导的革命根据地和解放区也制定了很多有关劳动关系的立法。

建国后,中央政府对劳动立法非常重视,颁布了很多重要的劳动法规,对于稳定社会局势,保护工人利益,促进生产发展起了很大的作用。改革开放以来,我国的劳动法制建设进入了黄金时期,大量的劳动法律、法规相继出台,有力地推动了劳动制度的建设和经济体制改革的进程。1994年7月5日,八届全国人大常委会审议通过了《中华人民共和国劳动法》,这是我国劳动立法史上的里程碑。《劳动法》共计13章,107条,对劳动关系作了全面的规定。《劳动法》的颁布实施,对于建立社会主义市场经济体制下的劳动制度具有重大意义,它确立了市场经济条件下劳动力市场的基本法律准则,为保护劳动者的合法权益提供了法律保障,促进了我国的经济发展和进步。《劳动法》颁布后,劳动部等部门根据《劳动法》的规定,制定了许多行政规章。

为了全面理解这些劳动法律、法规,我们根据《劳动法》及配套规章的规定,以实用问答和案例评析的形式阐述了劳动法的基本原理及其适用。书中不当之处,敬请读者指正。

编著者

一九九六年八月

目 录

第一部分 劳动法理解与适用

一、劳动法总则.....	(1)
〔问 01〕: 什么是劳动法?	(1)
〔问 02〕: 我国劳动法的渊源是什么?	(1)
〔问 03〕: 劳动法颁行以前公布的劳动行政法规及国务院 规范性文件继续有效的有哪些?	(4)
〔问 04〕: 劳动法颁行以前公布的劳动行政法规及国务院 规范性文件应予修改的有哪些?	(8)
〔问 05〕: 劳动法颁行以前公布的劳动行政法规及国务院 规范性文件应予废止的有哪些?	(9)
〔问 06〕: 劳动法的调整对象是什么?	(11)
〔问 07〕: 劳动法在法律体系中处于什么地位?	(14)
〔问 08〕: 劳动法的作用是什么?	(15)
〔问 09〕: 劳动法的基本原则是什么?	(17)
〔问 10〕: 《中华人民共和国劳动法》的效力范围是怎样 的?	(20)
〔问 11〕: 什么是劳动法律关系?	(21)
〔问 12〕: 劳动法律关系的主体是什么?	(21)
〔问 13〕: 我国劳动法中的劳动者概念是什么?	(22)
〔问 14〕: 什么是劳动权利能力?	(22)

〔问 15〕: 什么是公民的劳动行为能力?	(23)
〔问 16〕: 劳动者拥有哪些劳动方面的权利?	(26)
〔问 17〕: 劳动者应负有哪些义务?	(29)
〔问 18〕: 什么是用人单位?	(31)
〔问 19〕: 用人单位在劳动法律关系中有哪些权利? ...	(31)
〔问 20〕: 用人单位在劳动法律关系中应负担什么义务?	(33)
〔问 21〕: 什么是劳动行政法律关系? 其构成要素是什 么?	(34)
〔问 22〕: 劳动行政主管部门的职责是什么?	(35)
〔问 23〕: 国家在保障劳动者的劳动权利方面负有哪些 职责?	(36)
〔问 24〕: 工会的性质是什么?	(38)
〔问 25〕: 工会应当如何维护劳动者的合法权益?	(39)
〔问 26〕: 什么是国际劳动立法?	(42)
〔问 27〕: 国际劳工组织是一个什么样的机构?	(44)
〔问 28〕: 国际劳动立法的原则和宗旨是什么?	(45)
〔问 29〕: 我国目前已承认和批准了哪些国际劳动公约?	(47)

二、劳动就业 (49)

〔问 30〕: 什么是劳动就业?	(49)
〔问 31〕: 就业人员的范围是什么?	(50)
〔问 32〕: 什么是促进就业?	(50)
〔问 33〕: 什么是失业?	(52)
〔问 34〕: 劳动就业的意义是什么?	(53)
〔问 35〕: 我国劳动就业的方针是什么?	(54)

〔问 36〕：什么是劳动就业法？主要包括哪几个部分？	(55)
〔问 37〕：国家在促进就业方面负有什么职责？	(56)
〔问 38〕：什么是就业原则？就业原则包括哪些内容？	(59)
〔问 39〕：我国现在有哪些劳动就业形式？	(63)
〔问 40〕：什么是劳动服务就业机构？	(65)
〔问 41〕：什么是职业介绍所？有哪些任务？	(67)
〔问 42〕：开办民办职业介绍机构应具备什么条件？	(68)
〔问 43〕：在劳动就业工作中，如何对妇女的权利进行保障？	(69)
〔问 44〕：国家对未成年人从事劳动有什么规定？	(71)
〔问 45〕：国家对于残废人在劳动就业方面有什么法律规定？	(74)
〔问 46〕：国家对退役军人的就业是如何保障的？	(76)
三、劳动合同	(78)
〔问 47〕：什么是劳动合同？	(78)
〔问 48〕：劳动合同的法律特征是什么？	(79)
〔问 49〕：劳动合同的作用是什么？	(80)
〔问 50〕：劳动合同可分为哪几种？	(83)
〔问 51〕：劳动合同的订立应当遵循什么原则？	(86)
〔问 52〕：劳动合同应当包括哪些条款？	(88)
〔问 53〕：什么是试用期？我国《劳动法》对于试用期是怎样规定的？	(91)
〔问 54〕：《劳动法》为什么把保密事项列为法定可备条款？	(92)

- 〔问 55〕：订立劳动合同需要经过哪些程序？ (93)
- 〔问 56〕：劳动合同有什么法律效力？ (95)
- 〔问 57〕：在什么情况下订立的劳动合同无效？ (95)
- 〔问 58〕：无效的劳动合同由哪个机关进行确认？ (97)
- 〔问 59〕：什么是劳动合同的变更？ (97)
- 〔问 60〕：常见的劳动合同终止的情况有哪几种？ (99)
- 〔问 61〕：什么是劳动合同的解除？ (100)
- 〔问 62〕：用人单位在什么情况下可以解除劳动合同？
..... (100)
- 〔问 63〕：劳动者在什么情况下可以解除劳动合同？
..... (103)
- 〔问 64〕：用人单位在裁减人员时应当遵循什么原则？
..... (104)
- 〔问 65〕：用人单位在哪些情况下不得依《劳动法》第
二十六条、第二十七条的规定解除劳动合同？
..... (106)
- 〔问 66〕：我国对劳动合同是如何管理的？ (107)
- 〔问 67〕：什么是劳动合同鉴证？有什么意义？ (108)
- 〔问 68〕：哪些劳动合同需要鉴证？ (109)
- 〔问 69〕：进行劳动合同鉴证的程序是怎样的？ (110)
- 〔问 70〕：什么是劳动合同的示范文本？ (111)
- 〔问 71〕：什么是集体合同？ (112)
- 〔问 72〕：集体合同有什么意义？ (113)
- 〔问 73〕：集体合同是如何订立的？ (114)
- 〔问 74〕：集体合同的效力范围是怎样的？ (116)
- 〔问 75〕：集体合同应当包括哪些内容？ (117)
- 〔问 76〕：集体合同与劳动合同的关系如何？ (118)

四、职工的民主管理	(119)
〔问 77〕：什么是职工的民主管理？	(119)
〔问 78〕：为什么职工需要参与企业的管理？	(120)
〔问 79〕：职工民主管理主要有哪几种形式？	(121)
〔问 80〕：什么是职工代表大会？	(122)
〔问 81〕：职工代表大会有哪些职权？	(123)
 五、工作时间与休息休假	(123)
〔问 82〕：什么是工作时间？	(123)
〔问 83〕：我国的工时立法是怎样发展的？	(124)
〔问 84〕：国际劳工组织关于四十小时工作周公约的内 容是什么？	(125)
〔问 85〕：工时立法的意义是什么？	(126)
〔问 86〕：我国的工时立法遵循什么原则？	(127)
〔问 87〕：什么是工作日？工作日有哪些种类？	(129)
〔问 88〕：什么是休息时间？	(131)
〔问 89〕：什么是工作日的间歇时间？	(132)
〔问 90〕：什么是工作日间的休息时间？	(133)
〔问 91〕：什么是每周休假日？	(133)
〔问 92〕：什么是法定节假日？我国的法定节日有哪些？	(134)
〔问 93〕：什么是职工探亲假？我国对职工探亲假是如 何规定的？	(135)
〔问 94〕：什么是年休假？	(136)
〔问 95〕：国际劳工组织规定的职工年休假的标准是什 么？	(136)

〔问 96〕：我国的年休假制度是如何规定的？ (137)

〔问 97〕：什么是延长工作时间？ (138)

〔问 98〕：在哪些情况下用人单位可以延长职工的工作时间？ (139)

〔问 99〕：国家对延长工作时间是怎样进行限制的？ (139)

〔问 100〕：对劳动者延长工作时间的报酬如何发放？ (142)

〔问 101〕：劳动者休假时的工资如何支付？ (142)

六、工资 (144)

〔问 102〕：什么是工资？ (144)

〔问 103〕：我国的工资立法的原则是什么？ (145)

〔问 104〕：工资的基本职能是什么？ (147)

〔问 105〕：什么是工资制度？它主要包括哪几个部分？ (149)

〔问 106〕：什么是基本工资制度？ (150)

〔问 107〕：我国企业的基本工资制度包括哪些内容？ (151)

〔问 108〕：岗位技能工资制的具体内容是什么？ (152)

〔问 109〕：什么是工资形式？ (154)

〔问 110〕：什么是最低工资？ (156)

〔问 111〕：最低工资制的意义是什么？ (157)

〔问 112〕：最低工资包括哪些组成部分？ (158)

〔问 113〕：我国最低工资制适用于什么范围？ (159)

〔问 114〕：最低工资标准的确定要考虑哪些因素？ (161)

〔问 115〕：法律法规对最低工资制度的实行规定了哪些

保障和监督措施?	(163)
〔问 116〕: 我国国家机关实行什么样的基本工资制度?	(164)
〔问 117〕: 事业单位的基本工资制度包括哪些内容?	(166)
〔问 118〕: 什么是工资保障?	(167)
〔问 119〕: 有关的国际公约对于工资保障是如何规定的?	(168)
〔问 120〕: 我国劳动法律对工资保障是怎样规定的?	(170)
〔问 121〕: 有关劳动法规对工资扣除有哪些规定? ...	(172)
〔问 122〕: 什么是工资总额?	(173)
〔问 123〕: 国家对工资总额是怎样进行调控的?	(173)
〔问 124〕: 国家对女职工在产假期期间的工资支付有什么 规定?	(175)
〔问 125〕: 劳动者在依法参加社会活动时应如何支付工 资?	(175)
〔问 126〕: 劳动者在法定节假日期间工资如何支付?	(176)
七、劳动安全卫生	(177)
〔问 127〕: 什么是劳动安全卫生?	(177)
〔问 128〕: 什么是劳动安全卫生法律制度?	(178)
〔问 129〕: 我国劳动安全生产法律制度包括哪些专门性 基本法?	(179)
〔问 130〕: 劳动安全技术规程的分类及基本规范有哪些?	(180)

- 〔问 131〕: 劳动卫生技术规程有什么基本要求? (182)
- 〔问 132〕: 用人单位在劳动安全卫生中的权利义务有哪些? (184)
- 〔问 133〕: 劳动者在劳动安全卫生方面的权利义务有哪些? (185)
- 〔问 134〕: 什么是劳动安全卫生设施“三同时”制度? (187)
- 〔问 135〕: 什么是劳动安全卫生设施? (189)
- 〔问 136〕: 个人劳动防护用品的作用及分类? (191)
- 〔问 137〕: 个人劳动防护用品的发放范围有哪些? ... (192)
- 〔问 138〕: 什么是特种作业? 法律对此有何规定? ... (193)
- 〔问 139〕: 什么是职业毒害? 有哪些? (195)
- 〔问 140〕: 什么是职业病? 其范围有哪些? (196)
- 〔问 141〕: 职业病的诊治和处理方面, 国家有何规定? (198)
- 〔问 142〕: 什么是职业病的统计报告和处理制度? ... (200)
- 〔问 143〕: 什么是企业职工伤亡事故及其分类? (200)
- 〔问 144〕: 对企业职工伤亡事故如何报告、调查和处理? (203)
- 〔问 145〕: 如何进行企业职工伤亡事故的统计? (205)
- 八、女职工和未成年工特殊保护** (207)
- 〔问 146〕: 女职工特殊劳动保护的概念和特征是什么? (207)
- 〔问 147〕: 对女职工特殊劳动保护有何意义? (208)
- 〔问 148〕: 为什么要对女职工进行特殊劳动保护? ... (210)
- 〔问 149〕: 女职工的劳动权益有哪些? (210)