



专业**法官**以案说法
解答农民朋友最关心的法律问题

法律
进农村系列
FA LU JIN NONG CUN XI LIE

农民打工维权 实例说法

- ◆ 提炼劳动纠纷法律问题
- ◆ 法官点评真实典型案例
- ◆ 相关法律文书范本参考
- ◆ 纠纷处理法律依据提示

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE



法律进农村系列
FA LU JIN NONG CUN XI LIE

农民打工维权 实例说法

主 编：吴在存

副 主 编：吴小成 喻 珊 刘艳霞

撰稿人员：张 爽 张 霞 王洋林 李志修

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

农民打工维权实例说法/张爽, 张霞编著. —北京: 中国法制出版社, 2009. 6

(法律进农村系列/吴在存主编)

ISBN 978 - 7 - 5093 - 1299 - 5

I. 农… II. ①张…②张… III. 劳动法 - 案例 - 分析 - 中国 IV. D922. 505

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 095441 号

农民打工维权实例说法

NONGMIN DAGONG WEIQUAN SHILI SHUOFA

主编/吴在存

策划编辑/谢玲玉

责任编辑/谢玲玉 刘经纬

封面设计/李 宁

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/850 × 1168 毫米 32

版次/2009 年 7 月第 1 版

印张/9.5 字数/183 千

2009 年 7 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 1299 - 5

定价: 22.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66031119

网址: <http://www.zgfzs.com>

编辑部电话: 66066324

市场营销部电话: 66033393

邮购部电话: 66033288

出版说明

建设生产发展、生活宽裕、乡风文明、村容整洁、管理民主的社会主义新农村，是我国现代化进程中的重大历史任务。而农村法律知识的普及，广大农民法制意识的增强，农村纠纷的妥善解决与农村社会的和谐、稳定，是社会主义新农村建设的重要内容。

为了响应中央建设社会主义新农村的号召，我社于2006年初率先推出《社会主义新农村建设法律指导丛书》，并被中共中央宣传部、新闻出版总署和农业部联合评定为“推荐‘三农’优秀图书”。几年来，该丛书被全国各地农家书屋大量采购，多次加印，受到了广大农民朋友的欢迎与好评。

近些年来，涉农民民事案件数量大幅上升，案件中出现了许多新情况和新问题。2009年6月19日，最高人民法院印发《关于当前形势下进一步做好涉农民民事案件审判工作的指导意见》的通知，要求各级人民法院切实抓好当前形势下涉农民民事案件审判工作。

为此，我们在已有经验基础上，组织了一批在审理农村纠纷方面具有丰富经验和心得的法官编写了“法律进农村系列”。本套丛书的最大亮点在于：

1. 案例丰富、针对性强。作者根据审判经验提炼出各类农村纠纷中的常见法律问题，选取农民朋友日常生活中的大量案例来讲解法律知识，有针对性地解决问题。

2. 本系列所选分册内容与农村生活实际情况紧密结合，语言通俗易懂，体例结构安排符合农民朋友的阅读习惯。

希望我们精心编写的《法律进农村系列》能够获得农民朋友的喜爱，走进千千万万的农家书屋，更好地帮助更多的农民朋友解决法律疑难与纠纷。

编者

2009年7月

目 录

第 1 章 农民工权利保护的王牌——劳动合同 /1

1. 劳动关系与劳务关系是一样的吗 /1

●案例 1 高某、张某与某工程公司劳务合同纠纷案 /1

2. 什么是劳动合同 /3

3. 劳动合同的订立与劳动关系的建立有什么关系 /3

4. 劳动合同有哪几种 /3

●案例 2 未签订劳动合同的农民工与用人单位 也存在劳动关系 /5

5. 什么情况下可以优先选择订立无固定期限劳动合同 /6

●案例 3 什么情况下能签订无固定期限劳动合同 /7

6. 劳动合同应包括哪些内容 /9

●实用文书 1 建筑业简易劳动合同 /12

●实用文书 2 制造业简易劳动合同 /17

●实用文书 3 餐饮业简易劳动合同 /23

●实用文书 4 采掘业简易劳动合同 /28

7. 什么是集体合同 /35

8. 劳动合同的内容不全面可以用集体合同作为补充吗 /35

●案例4 没有签订劳动合同,工资标准如何确定 /36

9. 劳动合同应当在什么时候签订 /38

10. 用人单位未与农民工订立劳动合同应承担什么
法律责任 /38

●案例5 用人单位不签劳动合同应支付双倍工资 /39

11. 农民工怎样与用人单位订立劳动合同 /41

12. 农民工不与用人单位订立劳动合同会有哪些法
律后果 /41

●案例6 农民工不愿与用人单位签订劳动合同的,
用人单位不支付双倍工资 /43

13. 用人单位自行制定的劳动规章制度与农民工有
关系吗 /45

14. 用人单位违法制定劳动规章制度有什么后果 /45

●案例7 没有公布的劳动规章制度对农民工适用吗 /47

●案例8 严重违反公司制度农民工依法可以被开除 /48

15. 什么是试用期? /50

16. 订立劳动合同时怎样与用人单位约定试用期 /50

17. 用人单位违法给农民工设定试用期应承担什么责任 /50

●案例9 用人单位规定的试用期违反法律规定怎么办 /51

18. 用人单位可以要求农民工承担违约金吗 /54

●案例10 农民工提前辞职,用人单位能要求其支付
违约金吗 /55

19. 用人单位能扣押农民工的证件或者要求农民工
交押金吗 /56

20. 用人单位扣留农民工的证件、押金应承担何种
 法律责任 /56
- 案例 11 用人单位向农民工收取押金违法 /58
- 案例 12 单位可以开除不交押金的农民工吗 /59
21. 什么样的劳动合同是无效的 /61
22. 劳动合同被确认无效, 农民工的合法权益如何
 保护 /61
- 案例 13 劳动合同约定保险费随工资发放有效吗 /63
23. 劳动合同订立后应如何履行 /65
24. 劳动合同订立后能变更吗 /65
- 案例 14 用人单位能随意给农民工调换工作岗位吗 /67
25. 用人单位变动对农民工有影响吗 /68
26. 用人单位发生变动后农民工应找谁继续承担责任 /68
- 案例 15 前一用人单位未给缴纳社会保险, 后一用
 人单位应否承担责任 /71
27. 农民工可以要求与用人单位解除劳动合同吗 /73
28. 农民工应当怎样与用人单位解除劳动合同 /73
- 案例 16 主动向用人单位提出辞职的农民
 工应当得到经济补偿吗 /78
29. 农民工与用人单位解除劳动合同后怎样才能得
 到经济补偿 /81
- 案例 17 与用人单位协商一致解除劳动合同的农
 民工都能得到经济补偿吗 /81
30. 用人单位可以要求与农民工解除劳动合同吗 /84

- 案例 18 私拿用人单位的财物能否被辞退 /92
- 31. 用人单位应当怎样与农民工解除劳动合同 /95
- 案例 19 辞退决定没有送达, 劳动关系是否解除 /96
- 32. 怎样判断用人单位辞退农民工的行为是否合法有效 /99
- 案例 20 伪造请假手续的孕妇能否被公司辞退 /100
- 33. 劳动合同的终止和解除有什么区别 /102
- 34. 哪些情况下劳动合同终止 /102
- 案例 21 劳动合同应在医疗期期满后终止 /104
- 35. 劳动关系解除或终止后, 农民工和用人单位还有哪些权利与义务 /105
- 36. 用人单位与农民工解除或终止劳动合同后没有履行法定义务怎么办 /105
- 案例 22 农民工离职后用人单位不给办理档案关系转移手续怎么办 /107
- 37. 解除或者终止劳动合同的经济补偿应如何计算 /109
- 案例 23 要求经济补偿金, 工资基数如何计算 /111
- 38. 违法与用人单位解除劳动合同的农民工应当承担什么后果 /113
- 39. 被用人单位违法辞退后农民工应该怎么办 /114
- 案例 24 违法辞退农民工的用人单位应当支付赔偿金 /115
- 40. 用人单位可以通过劳务派遣将农民工派到其他单位工作吗 /117

- 41. 派遣单位或用工单位在劳务派遣过程中违法应
负何种法律责任 /117
 - 案例 25 被派遣农民工的工资标准应以用工单位所
在地标准执行 /119
- 42. 非全日制工与用人单位之间存在劳动关系吗 /121
- 43. 法律对非全日制工与全日制工有哪些不同规定 /121
 - 案例 26 非全日制农民工与用人单位有劳动关系 /121

第 2 章 怎样计算工作时间和工资 /126

- 1. 国家对工作时间有规定吗 /126
- 2. 什么是标准工时制 /126
- 3. 什么是综合计算工时制 /126
- 4. 什么是不定时工作制 /126
 - 案例 1 农民工应怎样判断自己是否适用综合计算工
时制 /128
- 5. 国家对劳动者的休息时间是如何规定的 /130
- 6. 国家对农民工加班加点有规定吗 /131
- 7. 什么是工资 /133
- 8. 工资由哪几部分构成 /133
 - 案例 2 节日补贴属于工资吗 /134
- 9. 国家对农民工的最低工资标准有规定吗 /136
 - 案例 3 没完成工作任务, 发放工资能低于最低工资
标准吗 /137

10. 用人单位发放的工资未达到最低工资标准应承担什么法律责任 /140
 - 案例4 用人单位向农民工发放的工资低于最低工资标准怎么办? /140
 - 案例5 劳动者未提供正常劳动, 不适用最低工资标准的规定 /142
11. 用人单位向农民工发放工资有什么要求? /144
 - 案例6 加班费能计算在最低工资中吗 /145
12. 怎样判断用人单位扣发工资的行为是否合法 /147
13. 怎样判断用人单位是否是无故拖欠工资 /147
14. 用人单位克扣或无故拖欠工资应承担什么法律责任 /147
 - 案例7 无故拖欠工资应当支付经济补偿金 /148
15. 用人单位安排农民工加班应当怎样支付加班费 /151
16. 用人单位不依法支付加班费应承担何种法律责任 /151
 - 案例8 用人单位在何种情况下应当支付加班费 /152
17. 加班工资应如何计算 /155
18. 法律对农民工在试用期内的工资待遇有何特殊规定 /156
 - 案例9 试用期内用人单位能找借口不发放工资吗 /157
19. 法律对农民工在病假期内的工资待遇有何特殊规定 /158

●案例 10 农民工病假期间的工资应当如何发放 /158

20. 法律对农民工在用人单位停产期内的工资待遇

有何特殊规定 /160

●案例 11 用人单位停产期间农民工的工资

应当如何发放 /160

第 3 章 农民工可以享受哪些社会保险待遇 /163

1. 什么是社会保险 /163

2. 用人单位应当怎样给农民工上社会保险 /163

3. 用人单位没有为农民工办理社会保险怎么办 /163

●案例 1 用人单位没有为农民工缴纳社会保险

应当承担什么责任 /165

●案例 2 用人单位能将社会保险费随工资一并

发放吗 /167

4. 非全日制农民工能参加社会保险吗 /170

5. 什么是养老保险 /170

6. 如何领取养老金 /170

7. 用人单位未依法缴纳养老保险对农民工有什么影响 /170

●案例 3 农民工要求用人单位补缴养老保险

不受仲裁申请时效的限制 /173

8. 什么是失业保险 /174

9. 农民工失业后能享受哪些待遇 /174

●案例 4 用人单位没给农民工上失业保险应

当赔偿损失 /174

10. 农民工如何领取失业保险金 /176
- 案例5 领取失业保险金需要离职证明 /178
11. 什么是医疗保险 /179
12. 用人单位未给农民工办理医疗保险应承担什么责任 /179
- 案例6 没有为农民工办理医疗保险的用人单位应为其报销医药费 /179
13. 什么是工伤保险 /182
14. 农民工怎样参加工伤保险 /182
15. 用人单位未给农民工上工伤保险应承担什么法律责任 /182
- 案例7 没有给农民工缴纳工伤保险的用人单位应当支付其工伤待遇 /184
16. 农民工发生工伤后怎么办 /185
17. 农民工怎样提出工伤认定申请 /185
18. 哪些情况才能认定为工伤 /187
- 案例8 休假期间因工作受伤能否认定为工伤 /191
19. 对工伤认定结论不服怎么办 /193
- 案例9 午休时间外出被机动车撞伤能否认定为工伤 /195
20. 什么是劳动能力鉴定 /196
21. 怎样进行劳动能力鉴定 /196
22. 农民工如何享受工伤保险待遇 /199

23. 农民工与用人单位之间的工伤保险待遇争议应
如何处理 /199

- 案例 10 操作失误导致工伤事故能否享受工
伤待遇 /203

24. 什么是生育保险 /205

第 4 章 如何申请劳动争议仲裁 /207

1. 什么是劳动纠纷 /207

2. 解决劳动争议的渠道有哪些 /207

- 案例 1 肖某与某纺织公司劳动纠纷案 /209

3. 什么是劳动争议仲裁 /212

- 案例 2 张某与某家电售后服务公司案 /213

4. 解决劳动争议必须要提起仲裁吗 /215

- 案例 3 未经仲裁的劳动争议案件将被驳回起诉 /215

5. 如何确定劳动争议仲裁的申请人和被申请人 /216

- 案例 4 劳动争议仲裁被告如何确定 /217

6. 农民工到哪里申请劳动争议仲裁 /219

7. 申请劳动争议仲裁有时间限制吗 /220

- 案例 5 如何判断申请仲裁是否超过时效 /222

8. 怎样写劳动争议仲裁申请书 /225

- 实用文书 5 劳动争议仲裁申请书 /226

9. 申请劳动争议仲裁收费吗 /229

10. 劳动争议仲裁中应如何收集证据材料 /229

11. 劳动争议仲裁有哪些程序 /230

- 12. 如果仲裁员与用人单位有关联可能影响裁决结果怎么办 /230
- 13. 仲裁开庭审理中有哪些程序 /231
- 14. 仲裁裁决未作出时能否要求用人单位先履行 /232
- 15. 仲裁结果是怎样作出的 /234
- 16. 不服劳动争议仲裁裁决怎么办 /234
 - 案例 6 章某与某科技公司劳动争议案 /235
- 17. 用人单位不执行劳动争议仲裁裁决怎么办 /238
 - 案例 7 仲裁裁决被法院裁定不予执行后该怎么办 /239
- 18. 劳动争议仲裁迟迟不出结果怎么办 /240
 - 案例 8 王某与某餐馆劳动争议案 /241
- 19. 仲裁申请未被劳动争议仲裁委员会受理怎么办 /244
 - 案例 9 陈某与某汽车修配厂劳动争议案 /244

第 5 章 如何进行劳动争议诉讼 /246

- 1. 对劳动争议仲裁结果不服，应当到哪个法院起诉 /246
 - 案例 1 法院对管辖有异议的劳动争议案件如何处理 /247
- 2. 法院对劳动争议案件是怎样立案的 /249
 - 实用文书 6 授权委托书 /250
- 3. 提起劳动争议诉讼收费吗 /251
- 4. 劳动争议诉讼起诉书怎么写 /252
 - 实用文书 7 劳动争议诉讼起诉书 /253
- 5. 哪些劳动争议案件可以被人民法院受理 /255

- 案例2 徐某与某劳务公司社会保险纠纷案 /256
- 6. 法院审理劳动争议案件有哪些程序 /257
- 7. 农民工在诉讼过程中有哪些权利和义务 /258
- 案例3 张某与某特种工具加工厂劳动争议纠纷案 /259
- 8. 劳动争议案件开庭审理有哪些程序 /260
- 9. 诉讼过程中还能与用人单位调解吗 /262
- 10. 不服法院作出的劳动争议一审裁判怎么办 /263
- 案例4 梁某与某园艺公司劳动争议案 /263

第6章 决定劳动争议案件胜败的关键——证据 /268

- 1. 劳动争议案件中的举证责任如何分配 /268
- 案例1 用人单位应负何种举证责任 /269
- 2. 农民工可以向法院提供哪些证据材料来支持自己的诉讼请求 /272
- 3. 人民法院应如何审查当事人提交的证据材料 /274
- 案例2 双方提供证据不一致, 法院应怎样认定 /275
- 4. 农民工应怎样证明自己与用人单位有劳动关系 /278
- 案例3 没签劳动合同时怎样证明与单位存在劳动关系 /279
- 案例4 事实劳动关系如何认定 /282

附: 劳动争议处理流程图 /286

第 1 章

农民工权利保护的王牌——劳动合同

热点法律问题提示

1. 劳动关系与劳务关系是一样的吗？

案例 1 高某、张某与某工程公司劳务合同纠纷案

基本案情

2007 年底，农民工高某与同村的张某外出打工。2007 年 11 月 20 日，他们被一家工程公司雇用，工作内容为为该公司接手的装修工程提供劳务，两人均为单位瓦工，预计工期 3 个月，该公司与高某和张某签订了协议书，约定每人可获得报酬 3500 元，2007 年 12 月 10 日前支付 500 元，2007 年 12 月底支付 1000 元，工程完工后每人可得到其余款项。至 2008 年 2 月工程完工时，该公司仅向两人分别支付了劳务报酬 800 元，另外 2700 元一直没有支付。高某、张某

多次催要，该公司均以各种理由推脱，无奈之下，两人诉至法院，要求该公司支付拖欠的劳务报酬。

法院审理

法院经审理认为，高某、张某与该工程公司签订的协议书合法有效，两人与该公司形成劳务（雇佣）关系，均应当按照该协议书履行义务。现高某、张某已经依约完成工程任务，该公司应当依照协议约定支付劳务报酬。最终判决该公司分别支付两人拖欠的劳务报酬 2700 元。判决作出后，该公司未上诉。

法官点评

在本案中，虽然高某与张某二人受雇于该工程公司，但双方形成的不是劳动关系，而是劳务（雇佣）关系。劳务关系，是指双方约定由一方向另一方提供劳务并获得报酬的关系。它与劳动关系的区别如下：首先，劳动关系中农民工属于用人单位的职工，其劳动属于该单位业务的组成部分，而劳务提供者不属于用人单位的职工，其行为自然独立于用人单位的业务组成之外；其次，劳动关系中农民工要受用人单位的管理和约束，并享受相应的工资和福利，而劳务提供者不受用人单位的管理和约束，其也不享受相应的福利，其得到的报酬属于劳务报酬而非工资；第三，劳动关系中评价农民工的劳动行为往往以某一段时间作为计量标准，比如一个月或一个季度，而评价劳务提供者的行为往往以某一劳务行为完成为计量标准。比如，农民工小张受聘到一家公司食堂做厨师，工作内容为公司职工准备午餐，月工资 1000 元，并按公司规定时间上下班，周末和节假日可以休息。农民工小李也受雇于这家公司，工作内容为每天早晨为食堂运送蔬菜，每次可得到劳务费 50 元，运完就走。二人