

最新实用法律**索赔与赔偿**咨询丛书 (第二辑)

索赔 劳动权 损害赔偿

◆ 蔡菁 著

- ◇ 掌握精华的方法
- ◇ 掌握自身的优势
- ◇ 掌握成功的奥秘

群 众 出 版 社

最新实用法律索赔与赔偿咨询丛书（第二辑）

索赔 劳动权 损害赔偿

◆ 蔡 菁 著

群众出版社

2006年·北京

图书在版编目 (CIP) 数据

索赔. 劳动权损害赔偿 / 蔡菁著. —北京: 群众出版社, 2006. 1

(最新实用法律索赔与赔偿咨询丛书. 第2辑)

ISBN 7-5014-3531-6

I. 索... II. 蔡... III. 劳动权 - 侵权行为 - 赔偿
- 基本知识 - 中国 IV. D92

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 109689 号

索赔 劳动权损害赔偿

著 者/蔡 菁

责任编辑/常玉兰

封面设计/郝大勇

出版发行/群众出版社 电话: (010) 67633344 转

社 址/北京市丰台区方庄芳星园三区 15 号楼

网 址/www.qzCBS.com

信 箱/qzs@qzCBS.com

经 销/新华书店

印 刷/国防工业出版社印刷厂

850 × 1168 毫米 32 开 14.875 印张 355 千字

2006 年 1 月第 1 版 2006 年 1 月第 1 次印刷

印数: 0001—5000 册

ISBN 7-5014-3531-6/D · 1662 定价: 27.00 元

前 言

随着时代的发展，社会的进步，我国市场经济不断推进，劳动关系出现了许多新的变化和新的特点，打工成为一种越来越普遍的行为。其中高校毕业生实行自我推荐工作；员工跳槽日趋增多，自学成才者在诸多岗位上发挥优势；穷乡僻壤的热血农村青年更是满怀希望地走向富地打工。这些因素促使打工族逐年增加，波及到长城内外、大江南北的每一个角落。成为推动社会进步、经济发展的一支有生力量。据有关资料显示：中国 13 亿人口，有 7.4 亿劳动力。每年新增劳动力 1000 万，中国的下岗加失业人口大约 1400 万。进城的农民一般保持 1.2 亿。这样庞大的劳动者，随着法律普及的不断深入，法律意识的不断增强，随之而来的劳动权损害赔偿与赔偿争议也处于上升趋势，逐年攀升。

然而，令人遗憾的是，许多劳动者付出辛勤的劳动和汗水，结果却常常得不到应有的劳动报酬，自己的劳动权受到损害，究其原因主要是：法制意识淡薄，不了解保护劳动者合法权益有关法律法规；或是虽然遇到劳动争议时，有维护自身合法权益的愿望，却不知用什么方法、通过什么途径解决、怎样进行索赔。为此，我们撰写了最新实用法律索赔与赔偿咨询丛书——《索赔 劳动权损害赔偿》一书。

《索赔 劳动权损害赔偿》一书的条目，是根据国家的法律

和有关政策规定,结合人民群众现实生活实践中经常遇到的各类劳动权现象提出问题,并参考了有关资料和论著撰写的。其条目,大多都在电台或者报刊上陆续发表过。当前,随着我国市场经济不断完善,以及加入 WTO,经济全球化的大趋势,我国走向世界经济舞台,全社会学习法律知识的热潮不断高涨。为了满足广大群众的需要,现将其加以整理补充,结集出版。

我们撰写和出版《索赔 劳动权损害赔偿》一书的目的,并非简单地复述法律的规定,而是通过对法律规定的阐释,结合司法审判实例,对常见的劳动权损害索赔与赔偿案件作出归类、分析,试图使抽象的法律规定及其法律学说更加通俗易懂,能够为更多的人所掌握,促使更多的人依法进行索赔与赔偿,保护自己的合法权益。同时,也试图通过理论相结合的写作方式,改变法律读本艰深、枯燥,令初学法律者望而生畏的面目,使法律读本更贴近实际、更贴近生活、更贴近群众,使更多的人愿意阅读法律著作,并由此对法学发生兴趣。

我们历来主张,法律不应成为“养在深闺”的秘籍,不应成为被垄断的学术,更不应简单的成为“统治工具”,因为法律本来就是社会所有成员的行为规则。因此,如果不能为多数人所了解和掌握,法律的制定就失去了意义,法律的规定也就不可能被遵行了。在《索赔 劳动权损害赔偿》一书的写作过程中,我们试图体现这一想法。

本书采用问答方式,由人们在现实生活遇到的各类侵权问题和案例事实,结合索赔或赔偿要求予以解答。在解答中尽量引用有关法律规定,力求以现行法律法规为依据,对现行法律法规没有具体规定的,则以司法文件、案例为依据,加深读者对法律的理解,使索赔或者赔偿行为依法可行。

本书在具体内容的确定上,着重考虑各类读者的需要,尤其着重突出普通读者的不同需要,意在增强针对性和适用性,以免

无的放矢。

本书在撰写体例上，着重强调实用性、可读性和可操作性。文字尽量做到朴实、生动、深入浅出。凡是比较冷僻的法律术语，一律采用浅显生动的文字加以表达。

本书并为读者解决争议或者了解相关司法运作提供帮助，读者既可以从中得到如何解决索赔与赔偿纠纷有益的启示，还可以从中学到解决各类索赔与赔偿纠纷的良策及技巧。

总之，本书能使你的索赔与赔偿知识提高到一个崭新的水平。

为了便于读者在生活实践中结合自己所遇到各类劳动权损害赔偿与赔偿问题进行阅读和查找，《索赔 劳动权损害赔偿》一书共分为七个部分：一、劳动权损害索赔与赔偿的基本原则；二、劳动者劳动报酬权损害索赔与赔偿；三、劳动者休息权损害索赔与赔偿；四、劳动者劳动保护权损害索赔与赔偿；五、劳动者劳动保险权损害索赔与赔偿；六、通过各种途径解决劳动权损害索赔与赔偿；七、劳动权损害索赔与赔偿案例。

在本书的写作过程中，中国人民公安大学客座教授、中国刑事警察学院客座教授、徐州师范大学兼职副校长、客座教授、江苏省公安厅刑侦专家王铁兵处长提出许多宝贵建议，并给予鼎力支持；责任编辑常玉兰精心策划，无私帮助，使我们获益匪浅。在此，谨表示我们衷心谢意。

囿于水平和信息上欠缺，本书难免有不够妥善的地方，敬请读者指正。

蔡 菁

于彭城觅思斋

目 录

一、劳动权损害索赔与赔偿的基本原则

什么叫劳动纠纷	(2)
面对各种劳动纠纷应当具备怎样的心理素质	(3)
劳动纠纷具有什么法律特征	(5)
劳动纠纷的种类有哪些	(6)
劳动纠纷与民事纠纷有什么区别	(8)
处理劳动纠纷的法律依据有哪些	(9)
劳动者享有什么权利	(11)
劳动者履行什么义务	(13)
用人单位享有什么权利和义务	(14)
什么叫劳动法, 包括哪些内容	(15)
《劳动法》适用哪些劳动者	(17)
《劳动法》适用哪些用人单位	(18)
《劳动法》颁布和实施的意义是什么	(19)
什么是劳动法律关系, 有什么特征	(20)

《劳动法》有什么重要作用	(21)
企业在改造过程中怎样维护劳动者的权益	(22)
什么是劳动监察	(23)
劳动监察机构有什么职责	(24)
什么叫工会劳动法律监督, 有什么职责	(25)
用人单位侵犯劳动者权益要承担什么责任	(26)
用人单位违反劳动合同要承担什么责任	(27)
怎样预防劳动纠纷	(28)
预防劳动纠纷是否必须要确立劳动法律关系	(29)
什么叫职业介绍, 有什么法律特征	(31)
什么叫就业准入制度	(33)
职业指导工作具体包括什么内容	(33)
什么叫劳动就业, 法定年龄是多大	(35)
为什么禁止用人单位招用未满 16 周岁的未成 年人	(36)
建立劳动关系是否必须订立劳动合同	(37)
什么叫劳动合同, 它的特征是什么	(38)
订立劳动合同要遵循什么原则	(39)
打工者如何签订劳动合同, 满足哪些条件	(41)
订立劳动合同要经过什么程序	(43)
劳动合同有哪些种类, 其主要内容有哪些	(44)
怎样书写劳动合同	(47)
协商劳动合同内容时要注意什么问题	(53)
用人单位能不能提出限制性的条件	(57)
签订劳动合同时交纳工具押金的做法合理吗	(58)
劳动合同的期限有几种	(59)
我国《劳动法》对试用期限是如何规定的	(60)
试用期满后业主是否可以以不符合录用条件为由	

决定同工人解除劳动合同	(60)
在试用期内提出解除劳动合同时是否需要说明理由	(61)
用人单位在试用期内可以因劳动者的原因单方解除劳动合同吗	(62)
试用期可以随意延长吗	(63)
打工者没有签订劳动合同怎么办	(64)
用人单位拒绝与劳动者签订劳动合同造成损害的 是否要赔偿	(65)
合同中的“死伤概不负责”的条款有效吗	(65)
合同期内不得结婚的条款约定合法吗	(67)
劳动合同是否可以约定女职工在合同有效期内不得怀孕	(68)
“临时工”是否就可以不给签劳动合同	(68)
“一女嫁两家”要承担后果吗	(69)
连续工作十年的农民工是否可以签订无固定期限合同	(72)
什么是集体合同,其作用是什么	(73)
集体合同有什么法律特征	(74)
签订集体合同要遵循什么原则,经过哪些程序	(74)
集体合同的内容、格式有哪些	(76)
签订集体合同应注意哪些问题	(78)
集体合同与劳动合同有哪些区别	(79)
集体合同具有哪些法律效力	(80)
什么是无效劳动合同	(81)
怎样处理无效劳动合同	(82)
怎样才能避免签订无效劳动合同	(83)
劳动合同没有公章是否无效	(85)

怎样确认和解决采取欺诈、胁迫手段订立的劳动	
合同	(86)
怎样认定和解决职工被迫签订的劳动合同	(86)
怎样认定未经协商一致签订的劳动合同	(87)
什么是劳动合同的变更, 其条件是什么	(88)
劳动合同变更要经过什么程序	(90)
变更劳动合同要注意哪些问题	(91)
常见的劳动合同变更有哪些	(93)
什么是劳动合同的解除, 具有的特点是什么	(94)
用人单位单方面可以解除劳动合同的情形有哪些	(95)
用人单位解除劳动合同是否给予劳动者经济补	
偿金	(98)
解除劳动合同与开除、除名有什么区别	(100)
在什么情况下用人单位可以进行经济裁员	(101)
什么是劳动合同的终止	(102)
企业是否可以扣押解除劳动合同职工的档案	(103)
终止劳动合同的条件是什么	(104)
什么是集体合同的终止, 其条件是什么	(106)
劳动合同终止要注意什么问题	(107)
在什么情况下劳动合同可逾期终止	(109)
在什么情况下劳动合同期满也不能终止	(110)
劳动合同终止时用人单位是否要给予劳动者补偿	(111)
怎样看待劳动合同中的承诺	(112)
劳动者涉嫌犯罪还要继续履行劳动合同吗	(112)
是否可以对被判管制、监外执行、缓刑或被劳动	
教育的劳动者解除劳动合同	(113)
劳动关系解除后劳动者是否可以对原劳动合同内	
的正当权益进行索赔	(115)

打工者如何才能保护好自身的合法权益	(116)
对于违反和解除劳动合同都应当支付经济补偿	
金吗	(117)
对于当事人违反劳动合同行为是否应当承担赔偿	
责任	(120)
对于未签劳动合同但存在事实劳动关系的权益受	
法律保护吗	(122)
港澳居民可以根据《中华人民共和国劳动法》在	
内地控告与自己有劳动纠纷的港澳公司	(123)
台、港、澳人员在内地就业有什么规定	(124)
我国对外国人在中国就业有什么规定	(125)
用人单位聘请外国人有什么条件	(127)
外国人在中国就业应当遵守哪些规定	(128)
外企违反劳动法律法规承担哪些责任	(129)
企业按照《企业职工奖惩条例》处理退休人员造成	
损害, 退休人员是否可以索赔	(130)
退休职工对借故停发退休金是否有权索赔	(131)
怎样计算用人单位依法解除劳动合同的经济补	
偿金	(132)
用人单位解除劳动合同后不支付经济补偿金的损害	
怎样赔偿	(135)
怎样计算用人单位解除劳动合同后不支付经济补偿金	
的赔偿金	(136)
因用人单位原因不订立、订立无效劳动合同及侵害	
女职工、未成年工健康的损害怎样赔偿	(137)
怎样计算用人单位原因不订立劳动合同、订立无效劳	
动合同及侵害女职工、未成年工健康的赔偿金 ...	(139)
用人单位违法解除劳动合同的损害怎样赔偿	(140)

怎样计算用人单位违法解除劳动合同的赔偿金	(141)
劳动者违法解除劳动合同的损害怎样赔偿	(141)
怎样计算劳动者违法解除劳动合同的赔偿金	(143)
劳动者违反劳动合同保密条款的损害怎样赔偿	(144)
怎样计算劳动者违反劳动合同保密条款的赔偿金 ...	(145)
什么叫用人单位与劳动者的连带赔偿责任	(146)
怎样计算用人单位与劳动者的连带赔偿金	(147)
劳动权益受到侵害时怎么办	(148)

二、劳动者劳动报酬权损害索赔与赔偿

什么叫工资,工资的职能是什么	(151)
我国对工资分配是怎样规定的	(153)
最低工资是如何规定的	(155)
什么是最低工资保障制度	(156)
什么是工资支付,有什么规定	(157)
怎样理解用人单位应以货币形式支付工资	(158)
《劳动法》对特殊情况下的工资支付是如何规定的	(159)
劳动合同没有约定工资的支付日期如何给付	(161)
用人单位拖欠劳动者工资是否违法	(162)
承包人所欠工人的工资是否能由发包方承担	(163)
用人单位可以以劳动者未完成劳动定额为由支付 低于最低工资标准的工资吗	(164)
用人单位可以以在试用期为由支付劳动者低于最低 工资标准的工资吗	(164)
用人单位可以与劳动者约定每月低于最低工资标准 的工资吗	(165)
用人单位将劳动者的工资支付给他人是否违法	(166)

职工按规定休假企业是否可以扣发其工资	(166)
国家规定每月法定工作天数是多少	(167)
婚丧假是如何规定的	(167)
实行日薪制能否带薪休年假	(168)
没有完成销售基数就可以不给销售员工资吗	(169)
企业采用加班的方法来弥补停工拖欠的生产任务是否 应当发给加班费	(170)
业绩不好是否要从约定工资中减薪	(171)
是否能从工资中扣除产品质量保证金	(173)
用人单位在什么情况下可以扣发劳动者工资	(174)
用人单位违反劳动报酬规定怎样支付补偿金	(175)
对拖欠工资职工可以索赔吗	(176)
对探亲假、年休假等假期间工资被扣职工能否进行 索赔	(177)
对于企业不按规定裁员造成损害当事人是否可以 索赔	(178)

三、劳动者休息权损害索赔与赔偿

什么是工作时间，怎样规定的	(182)
用人单位是否有权自行确定实行标准工作时间以外 的工时制度	(184)
计件工作如何计算工时	(185)
什么叫工作日、工作周	(185)
我国确定工作时间和休息时间遵循的原则是什么 ...	(186)
我国劳动者的休息时间有什么规定	(187)
我国对节假日放假有哪些规定	(188)
我国对职工探亲假有什么规定	(189)

可以实行不定时工作制的职工有哪些	(191)
可以实行综合计时工作制的职工有哪些	(191)
国家对加班加点有什么规定	(192)
企业安排职工加班加点应当具备的法定条件是 什么	(193)
企业因发生生产设备故障进行抢修加班加点，是应 调休、轮休、补班，还是支付加班工资	(195)
用人单位经劳动者同意违反规定加班加点也要受到 处罚吗	(195)
工会不同意加班加点厂方可以决定加班加点吗	(196)
企业同意职工自愿加班加点的行为是否违反 《劳动法》	(197)
私营企业的劳动者能享受带薪年假的待遇吗	(198)
外企是否能休年假	(199)
拒绝连续加班遭罚款、除名处分劳动者可以 索赔吗	(200)
因任意延长工作时间致职工积劳成疾死亡家属有权 索赔吗	(201)
剥夺劳动者的休息权取消年休制度劳动者是否有权 要求补偿	(203)

四、劳动者劳动保护权损害索赔与赔偿

我国对打工年龄是怎样规定的	(206)
劳动安全卫生是怎样规定的	(206)
劳动安全卫生管理制度和内容是什么	(207)
什么叫劳动防护用品，有哪些类型	(208)
用人单位应提供给职工的防护用品有哪些	(209)

对职工劳动防护用品发放有什么规定	(210)
企业不给农民工发放劳动防护用品是否合法	(211)
什么叫特种作业人员, 应具备的条件和特种作业包括的范围是什么	(212)
什么是高空作业	(213)
什么是高温作业	(213)
工厂职工操作的机械设备应符合什么要求	(214)
工厂职工使用的电气设备应符合什么要求	(215)
工厂职工使用的锅炉、气瓶应符合什么要求	(216)
对气体、粉尘和危险物品工作场所有什么要求	(217)
技术设备在尘毒防治方面应符合什么要求	(218)
产生尘毒车间的卫生有什么要求	(218)
对产生尘毒危害车间的通风措施有什么规定	(220)
放射工作人员有什么保健待遇	(221)
什么是职业病, 包括的范围有哪些	(222)
患有职业病后享有什么待遇	(222)
对女职工特殊保护有什么规定	(224)
女职工禁忌从事的劳动包括什么范围	(225)
对女职工孕期怎样保护	(225)
对女职工生育期和哺乳期怎样保护	(226)
女职工流产休息有什么规定	(227)
我国《妇女权益保障法》对女职工的劳动权益作了什么规定	(228)
对未成年工实行什么特殊保护	(229)
法律禁止安排未成年工从事哪些劳动	(230)
对未成年工劳动保护的内容是什么	(231)
什么是伤亡事故, 有哪些种类	(232)
《劳动法》对伤亡事故上报制度是怎样规定的	(233)

认定工伤有时效期限吗	(235)
发生工伤认定争议有什么办法解决	(235)
职工不服伤残鉴定结论有什么办法解决	(237)
劳动者在上班的短休时间出现的伤残事故是否算 工伤	(238)
职工因救人遇难是否能算工伤死亡	(239)
上下班途中因交通事故造成伤害可以算工伤吗	(240)
在工作中无辜受害的劳动者是否可以享受工伤的 待遇	(242)
工伤职工违纪是否可以被辞退	(243)
违章操作致伤可以享受工伤待遇吗	(244)
申报工伤是否有时效期限	(245)
什么叫工伤事故赔偿, 包括哪些项目	(246)
怎样计算工伤事故医疗费赔偿金额	(246)
怎样计算工伤事故伙食补助费赔偿金额	(247)
怎样计算工伤事故交通食宿费赔偿金额	(248)
怎样计算工伤事故辅助器具费赔偿金额	(249)
怎样计算工伤事故生活护理费的赔偿金额	(250)
怎样计算工伤事故伤残补助金赔偿金额	(252)
怎样计算工伤事故伤残津贴赔偿金额	(253)
怎样计算工伤事故一次性工伤医疗补助金和伤残就业 补助金赔偿金额	(255)
怎样计算工伤事故丧葬补助金赔偿金额	(256)
怎样计算工伤事故供养亲属抚恤金赔偿金额	(257)
怎样计算工伤事故一次性因工死亡补助金赔偿 金额	(259)
什么叫工伤事故受害人下落不明情况赔偿, 怎样 赔偿	(260)

监护人怎样对非法雇佣童工致伤亡进行索赔	(261)
怎样对设备老化致职工伤残进行索赔	(262)
孕妇自行离开有毒有害工作岗位被扣发工资并遭辞退 是否有权索赔	(263)

五、劳动者劳动保险权损害索赔与赔偿

什么是社会保险，具有什么特征	(266)
什么叫社会保险金、社会保险费和缴纳社会保险费 的主体有哪些	(267)
企业职工基本养老保险制度有什么规定	(268)
企业和职工怎样参加养老保险	(270)
什么是法定退休年龄	(270)
私营企业是否有义务缴纳职工的社会保险费	(271)
企业是否应当为未签订劳动合同的“临时工”办理 社会保险	(272)
用人单位和劳动者是否必须参加养老保险	(273)
什么叫基本保险、补充保险、个人储蓄性保险	(275)
企业效益不好可以少缴职工养老保险费吗	(276)
社会保险与商业保险有什么区别	(277)
职工对保险费的缴纳有没有知情权	(278)
劳动者在什么情况下享受社会保险待遇	(278)
企业破产时职工有什么保障	(279)
被承包或租赁的企业对职工承担什么责任	(279)
我国对外资企业的社会保险有什么规定	(280)
什么叫失业保险，有什么特点	(281)
什么叫失业保险制度，有什么基本内容	(282)
困难职工的失业保险费是否可以减免或缓缴	(284)