



农民工

劳动权益保护问题

政策法规解答

齐香真。编著



河南人民出版社

NONGMIN WEIQUAN CONGSHU 丛书主编 司久贵



农民工 劳动权益保护问题 政策法规解答

齐香真。编著

河南人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

农民工劳动权益保护问题政策法律解答/齐香真
编著. - 郑州:河南人民出版社,2005.1
(农民维权丛书)
ISBN 7-215-05535-3

I. 农… II. 齐… III. 劳动法-中国-问答
IV. D922.505

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2004)第 080990 号

河南人民出版社出版发行

(地址:郑州市经五路 66 号 邮政编码:450002 电话:5723341)

新华书店经销 郑州文华印务有限公司印刷

开本 890 毫米×1240 毫米 1/32 印张 9.125

字数 252 千字

2005 年 1 月第 1 版 2005 年 1 月第 1 次印刷

定价:15.00 元



序

随着我国农村剩余劳动力的大规模转移,城市农民工逐年剧增。农民工是我国城市中的一个特殊群体,他们是农村户口,但大多数长年生活在城市;他们在城市工作,但却不是传统意义上的城镇居民。城市和社会的发展离不开他们,大量农民工的存在为我国城市建设和社会发展提供了巨大的廉价劳动力市场,农民工为我国城市和社会的发展作出了重要贡献。农民工是一个庞大的社会群体,目前我国进入城市务工的农民已数以亿计。但是,这样一个庞大而且还在不断增长的社会群体,却是一个缺乏组织的弱势社会群体,他们缺乏法律知识和维权意识,他们的劳动权益得不到有效保障。比如,用人单位常常不和他们签订劳动合同,或者签订“责重权轻”的劳动合同,甚至签订以生命安全为条件的“生死合同”;他们的劳动报酬常常被无故克扣或长期拖欠,为讨要自己合法的劳动报酬往往付出惨重的代价,采取“跳楼”等过激行为和极端方式的屡屡发生;他们的劳动条件得不到改善,他们的劳动时间被无限延长,他们在工伤、医疗、养老等方面得不到应有的保障等等。这种情况,已经不是个别性的、区域性的。城市农民工需要法律帮助,需要全社会更多的关心和保护。同时,农民工问题的



严重性和普遍性,也已使其成为影响我国社会政治稳定的重要因素之一。

党和政府十分重视城市农民工的劳动权益保护问题。为了帮助农民工掌握我国劳动立法的精神和有关劳动权益问题的法律法规,使进城务工的农民能够对我国劳动法有一个比较系统的了解,对自己的合法劳动权益有一个充分的认识;对自己和用人单位在建立劳动关系、履行劳动合同过程中的行为是否合法有一个基本的判断,明白在打工过程中哪些是自己的合法权利、哪些是自己应尽的义务;当自己的合法权益受到侵害时,应当采取什么方式、通过哪些途径、找哪些部门以及怎样使自己的合法权益得到有效维护等等,作者结合自己的教学科研和社会实践活动,精心设计、编撰了这本农民工劳动维权问题解答。

本书在大量社会调研的基础上,选择了农民工在务工实践过程中最常见的劳动法律问题,立足实用、化繁为简、化难为易,采用案例分析的形式有针对性地进行解答,并就问题所涉及的相关法律政策规定进行详细的阐释,力求达到理论、法规和现实的有机统一。全书共分4章(包括劳动合同、劳动标准、劳动保障、劳动仲裁)109个问题,涉及农民工在进城务工过程中可能遇到的各方面的问题。本书具有较强的针对性、可读性、实用性,是农民工维护自己劳动权益的必备书,也是用人单位及企业管理人员建立本企业良好和谐劳动关系的必读书。

在编写本书过程中,参考和借鉴了有关资料和书籍,在此谨表感谢。由于作者水平有限,本书难免有疏漏之处,恳请读者批评指正。

齐香真

2004年9月26日于河南财经学院



让法律走进亿万农民

(代前言)

(一)

改革开放 20 多年来,我国社会主义法制建设取得了令人瞩目的伟大成绩。立法机器高速运转,社会主义市场经济法律体系初现端倪;执法领域不断有新举措、新尝试,责任政府、法治政府的理念渐入人心;普法宣传常抓不懈,公民尤其是各级领导干部的法律意识不断增强。所有这些,都使我们备受鼓舞,更加增强了对实现“建设社会主义法治国家”这一宏伟目标的决心和信心。

但是,理性告诉我们,在中国这样一个民主机制还不十分健全的发展中国家,实现法治实际上是一项制度重塑、民性再造的艰巨工程,需要经历一个相当长的历史过程。当我们把目光投向广袤的农村,投向亿万农民的时候,对此就会深信不疑。

不可否认,我国农村近年在民主法制建设领域取得了一定的进步;甚至可以说在某些方面(如围绕村民自治所进行的民主实践),农村地区已经先行一步。但是,我们必须清醒地看到,广大



农村的现实与社会主义法治国家的要求仍然相距甚远,从总体上看亿万农民仍旧生活在法律的边缘。这突出地表现在,大多数农民对法律知之甚少,不知道用法律规范自己的行为,不懂得用法律维护自己的权益;在不少农村地区,调整和维系社会秩序的主要力量,不是国家的法律,而是传统的规则;在个别农村,甚至是不法势力在控制着农民的生活乃至思想。面对这种现状,我们不免忧心忡忡。

没有农村的现代化,便没有中国的现代化。同理,没有农村的法治化,便没有中国的法治化。

广大农村走向法治,无疑是一条漫长的道路。而这条路的起点,则是让法律走进亿万农民!

在我们看来,“让法律走进亿万农民”这一命题,至少包含以下内容:首先是让农民了解国家的法律、法规,具备基本的法律常识;其次是让农民逐步学会用法律规范自己的行为,享受法定的权利,履行法定的义务;再次是逐步培养农民对法律的信仰,学会用法律对抗不法行为,用法律去捍卫自己的权利。而让法律走进亿万农民的最终目标,是使广大农民真正体悟到有关私与私、私与公的法理,正确处理自己与他人、公民与国家的关系,具备现代的法治理念和法律意识。

为了让法律走进亿万农民,我们组织河南省社会科学院法学研究所、河南财经学院法律系、河南省政法干部管理学院行政法系等单位的专家学者,共同编写了这套“农民维权”系列丛书。

(二)

本着让法律走进亿万农民这一宗旨,充分考虑广大农民朋友



的实际情况,在策划、组织和编写“农民维权”系列丛书的过程中,我们力图贯彻以下三项原则:

第一,针对性。首先是注重选题的针对性。丛书共推出五本,即《农民工劳动权益保护问题政策法律解答》、《农民负担问题政策法律解答》、《村民自治问题政策法律解答》、《农村土地问题政策法律解答》、《农村常见行政问题政策法律解答》。这五本书的主题,是针对当前影响农民权益的现实情况,经认真研究最终确定的,可以说都是农民普遍关心的突出问题。其次,每书的内容也具有很强的针对性。要求作者紧紧围绕当前广大农民朋友迫切需要法律帮助的现实问题来设计框架,安排内容,力避无的放矢,或者无病呻吟。

第二,实用性。对每本书来说,实用性不仅体现在问题设计上的针对性,而且表现为分析解答问题中的联系实际。要求作者紧密联系广大农民朋友在现实生活中所遇到的各种实际问题;对这些问题的解答和分析,应当是有根有据的、直接明快的,杜绝答非所问,或者言不及义。在编写过程中,我们特别强调,每位作者要在掌握实际情况及吃透现行法律、法规和有关规范性文件上下工夫。其目的在于,希望能够给广大农民朋友以切实的法律帮助和指导。

第三,可读性。为了增强可读性,每本书的体例都采取问题评析形式,即首先由一典型案例或背景材料引出问题,然后在评析部分介绍相关的法律政策规定,讲清有关的法律知识点,同时附带给出对问题的指导性意见。此外,要求语言平实准确,通俗易懂。



(三)

本丛书的编写工作实行主编负责制。我作为丛书主编,具体负责推荐选题、遴选作者、指导撰稿及审改定稿等方面的工作。需要说明的是,在审改定稿过程中,对一些客观性的内容,我认为值得商榷的,自己直接做了修改或者提出意见请作者做修改。而对一些主观性的内容,即使我认为有进一步推敲的必要,也只是提出来请作者再酌;如果作者认为没有修改的必要,我在定稿时原则上持尊重的态度。

本丛书从策划到出版历时近两年。这期间,得到了有关各方人士的大力支持和帮助。在丛书即将出版之际,我谨向河南人民出版社理论读物编辑处李自强处长、丛书责任编辑表示衷心的感谢,是他们的热情鼓励 and 大力支持,促使我们完成了一项有意义的工作;向齐香真副教授、王玉芬副研究员等各位撰稿人表示诚挚的谢意,他们认真负责的工作态度、精诚合作的团队精神,是我们如期完成这项工作的关键;向河南省高级人民法院行政庭副庭长宋炉安博士、河南亚太人律师事务所律师汤路明先生、河南嘉泰律师事务所律师陈孝杰先生等朋友表示感谢,他们在某些具体的专业问题上给予了可贵的帮助。

编写这类面向广大农民朋友的法律读物,对我们来说是一种新的有益尝试。由于经验和水平的局限,可能存在这样或那样的问题。我们恳请各位读者和有关专家提出宝贵的意见。

丛书主编 司久贵

2004年5月



目 录

第一章 劳动合同	1
一、劳动合同的签订和履行	1
1. 农民工和用人单位订立劳动合同是否受《中华人民共和国劳动法》(以下简称《劳动法》)保护?	1
2. 农民工和用人单位达成的口头协议没有法律效力吗?	3
3. 企业不及时续订劳动合同,形成事实劳动关系之后,又以合同期满为由,解除与劳动者的劳动关系。这样做是否合法?	5
4. 由他人代替劳动者和用人单位签订的劳动合同是否具有法律效力?	6
5. 用人单位单方变更劳动合同期限,并指派他人代替劳动者本人在变更后的劳动合同上签字,是否具有法律效力?	8
6. 企业工会代理打工者与企业签订的劳动合同是否具	



有法律效力?	10
7. 用人单位向打工者收取或变相收取抵押金是否合法?	11
8. 农民工和用人单位解除劳动关系后,还能追回原劳动 合同期内曾交纳的风险抵押金吗?	13
9. 未经劳动者同意,用人单位单方变动劳动者的工作 岗位是否合法?	15
10. 用人单位法定代表人变更就可以变更劳动合同吗?	16
11. 劳动合同期满后,用人单位可以强求技术人员续签 合同吗?	18
12. 农民工能否和用人单位订立无固定期限的劳动合 同?	20
13. 退役军人可以要求用人单位签订无固定期限的劳 动合同吗?	21
14. 农民工和用人单位签订了合法的劳动合同后,用人 单位可以随意单方停止履行吗?	23
二、劳动合同的试用期	24
1. 农民工和用人单位签订劳动合同可以约定长于6个 月的试用期吗?	24
2. 劳动合同约定的试用期限是否包含在劳动合同期限 内?	26
3. 劳动合同期满后,续订合同是否要再次约定试用期?	27
4. 农民工到用人单位的学徒期和劳动合同的试用期是 不是一回事?	29
5. 试用期内,农民工是否可以随时向用人单位提出解	



除劳动合同?	31
6. 劳动者在试用期内患病,用人单位以“不能胜任工作”为由解除劳动合同是否合法?	32
7. 劳动者试用期满,用人单位能否以“不符合录用条件”为由,单方解除劳动合同?	34
8. 用人单位和农民工约定的试用期满后,可以再要求延长试用期限吗?	35
9. 试用期内,劳动者解除劳动合同,要赔偿用人单位已支付的培训费用吗?	37
10. 劳动者在试用期内提出解除劳动合同,是否应承担经济赔偿责任?	38
三、劳动合同的无效	40
1. 用人单位隐瞒真实情况,诱使劳动者签订的劳动合同是否有效?	40
2. 用人单位与未满 16 周岁的未成年人签订的劳动合同是否有效?	41
3. 劳动合同中约定“劳动者在工作中受伤或死亡,责任自负”的条款,有关部门判定合同部分条款无效后,是否影响整个合同的法律效力?	43
4. 劳动合同有关内容违法,该劳动合同是否有效?	44
5. 用人单位在劳动合同中约定“劳动者在合同期内不得结婚”的条款,是否具有法律效力?	45
6. 用人单位拒绝把社会保险条款写入劳动合同是否合法?	47
7. 用人单位法定代表人变更,前任法定代表人和农民工签订的劳动合同是否自然失效?	49



8. 公司以领导班子调整为由,以裁员的方式和已聘用的农民工解除劳动合同是否合法? 50
9. 两公司合并以后,合并前原公司和劳动者所签劳动合同还继续有效吗? 52
10. 劳动者是精神病人,其向用人单位提出辞职的行为是否有效? 53
11. 工会代表本单位全体职工和用人单位签订的集体合同未报劳动行政部门批准是否有效? 55
- 四、劳动合同的解除 57
 1. 在同一用人单位工作了 10 年以上的临时工和用人单位签订了无固定期限劳动合同就不能解除吗? 57
 2. 用人单位因客观情况发生变化,不能履行原劳动合同,能否擅自单方解除劳动合同? 59
 3. 用人单位无故不执行劳动合同约定条款,农民工可以单方提前解除劳动合同吗? 60
 4. 用人单位不执行劳动合同约定,擅自改变农民工的劳动岗位,并以“不服从调动”为由和劳动者解除劳动合同关系,是否合法? 61
 5. 用人单位不按劳动合同约定支付劳动报酬,农民工可以单方提前解除劳动合同吗? 62
 6. 用人单位能否因女职工怀孕单方解除劳动合同? 64
 7. 女职工在产期内,劳动合同期限届满时,用人单位能否终止劳动合同? 66
 8. 女职工在孕期严重违纪,用人单位可以解除劳动合同吗? 67



9. 农民工患病或负伤,在规定的医疗期内,劳动合同期限届满,用人单位能否终止劳动合同?	68
10. 劳动者患病,在规定的医疗期内,用人单位能否解除劳动合同?	70
11. 农民工以“用人单位经常在法定节假日要求职工加班”为由,单方要求解除劳动合同,是否构成违约?	71
12. 农民工提出和用人单位解除劳动关系,用人单位要求支付合同约定的全部培训费用是否合法?	73
13. 用人单位经济性裁员应履行怎样的程序? 应怎样支付劳动者经济补偿金?	74
14. 农民工和用人单位签订的劳动合同条款与集体合同条款约定不一致怎么办?	76
15. 劳动者和用人单位约定的劳动合同终止条件出现时,劳动者终止劳动合同,用人单位能要求赔偿经济损失吗?	77
16. 劳动者和用人单位协商解除劳动合同,用人单位能要求劳动者承担赔偿责任吗?	79
17. 用人单位不能提供劳动合同约定的条件,劳动者要求解除劳动合同,以前支付给用人单位的承包风险金还能退还吗?	80
18. 劳动者利用业余时间兼职,用人单位能以此为由解除劳动合同吗?	82
19. 劳动者要求辞职,用人单位能因此辞退他的妻子吗?	83
格式1 劳动合同(1)	85
格式2 劳动合同(2)	95



格式3 劳动合同变更协议书	107
格式4 终止、解除劳动合同通知书	107
格式5 解除劳动合同证明书	108
格式6 解除劳动合同协议书	109
格式7 终止劳动合同证明书	110

第二章 劳动标准..... 111

一、工资 111

1. 用人单位以基本工资为基数为劳动者缴纳养老保险费用是否合法? 111
2. 劳动者依法参加社会活动,用人单位扣发工资是否合法? 112
3. 劳动者出庭作证期间,用人单位扣发工资是否合法? 114
4. 劳动者在法定节假日加班,用人单位应怎样支付劳动者工资? 115
5. 用人单位安排劳动者在法定节假日加班,以“节后补休”为由,拒绝支付劳动者加班工资合法吗? 117
6. 因劳动者本人过失给用人单位造成经济损失,所支付的赔偿金能否无限制地从劳动者工资中扣除? 118
7. 用人单位可以以实物发放劳动者工资吗? 119
8. 用人单位以“要不回欠款”为由扣除劳动者工资是否合法? 121
9. 用人单位以经济效益不好为由拖欠劳动者工资是否合法? 123



10. 最低工资包括劳动者的非货币收入和加班加点工资吗?	124
11. 劳动者在试用期间的工资,可以低于当地的最低工资标准吗?	127
12. 劳动者没有完成承包任务,用人单位低于当地最低工资标准支付工资是否合法?	128
13. 劳动者病假期间,用人单位能否低于最低工资标准支付劳动者工资?	130
14. 最低工资制度是否适用于退休职工?	132
二、工作时间和休息休假	133
1. 用人单位安排劳动者在传达室工作,每天工作12小时,是否侵害了劳动者的休息权?	133
2. 劳动者拒绝加班抢修自来水管,用人单位扣发其奖金作为处罚是否合法?	135
3. 在特殊情况下,用人单位延长工作时间,可以不按《劳动法》第四十四条的规定支付加班加点工资吗?	137
4. 用人单位违背劳动合同约定,强迫劳动者每天加班而且两周休息一天,劳动者可以拒绝吗?	138
5. 用人单位为赶生产进度要求劳动者加班,劳动者可以拒绝吗?	140
6. 用人单位变相延长劳动时间是否合法?	141
7. 用人单位采用“包干计酬”的办法发放月工资,并以此为理由不再支付劳动者的加班加点工资,是否合法?	143
8. 劳动者自愿报名加班,用人单位就可以任意安排加班时间吗?	145



9. 劳动者休年休假,因不可抗力不能按时回单位上班,致使用人单位遭受经济损失,是否应承担赔偿责任?

..... 146

三、女职工和未成年工的特殊劳动保护 148

1. 女性劳动者自愿要求,用人单位安排其从事矿山

井下工作是否合法? 148

2. 用人单位安排女职工冷水作业,经期也不许休息

是否合法? 150

3. 用人单位安排怀孕女职工从事接触有毒有害气体

的工作,女职工能否拒绝? 151

4. 用人单位安排怀孕期间的女职工加班是否合法?

..... 153

5. 用人单位安排怀孕7个月以上的女工从事夜班劳

动是否合法? 154

6. 用人单位安排怀孕女职工从事频繁弯腰、下蹲作业,

女职工是否能够拒绝? 156

7. 用人单位制定的《内部劳动规则》中规定,女职工

生育只能享受45天假期的条款是否具有法律效力?

..... 157

8. 女职工怀孕后流产能否享受产假休息? 159

9. 用人单位安排生育后哺乳期内的女职工从事仓库

搬运工作是否合法? 160

10. 用人单位属民间团体性质,就可以不支付女职工

的生育费用吗? 161

11. 女职工在哺乳期内,每天两次,每次半小时的哺乳

时间,用人单位按每天1小时事假处理并扣除事

假工资是否合法? 163