

LABOUR LAW EXPLANATION



• 第二版

劳动法条文

新释新解

谢良敏 吕静 编著



-  **条文释义** → 10年回望，起草者新视角深入阐释
-  **疑难解答** → 90个常见疑难问题，劳动法专家为您一一作答
-  **关联法规** → 面对繁杂林立的劳动政策法规，您需要指引



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

LABOUR LAW EXPLANATION



• 第二版

劳动法条文

新释新解



谢良敏 吕静 • 编著



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

图书在版编目(CIP)数据

劳动法条文新释新解/谢良敏,吕静编著. —2版.
北京:法律出版社,2006.1
(劳动法实务指导丛书)
ISBN 7-5036-6104-6

I. 劳… II. ①谢…②吕… III. 劳动法—法律
解释—中国 IV. D922.505

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2006)第 000157 号

©法律出版社·中国

责任编辑/柯恒徐晶

装帧设计/于佳

出版/法律出版社

编辑统筹/法规与大众读物出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京北苑印刷有限责任公司

责任印制/吕亚莉

开本/A5

印张/11.5 字数/308千

版本/2006年2月第2版

印次/2006年2月第1次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636 北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995 苏州公司/0512-65193110

书号:ISBN 7-5036-6104-6/D·5821 定价:18.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)



作者简介

谢良敏

1978年至1982年就读于西南政法大学，1982年至1984年在徐州工程兵学院任教，1984年至1986年就读于中国政法大学研究生院并获得法学硕士学位，1986年到中华全国总工会从事法律工作，先后作为《工会法》、《劳动法》起草小组的成员，参加两部法律的整个起草过程，2003年曾应邀赴澳门研究劳动法，也是正在起草的《劳动合同法》起草小组成员。主要著述有：《工会法辞典》、《职工合法权益600问》、《工会法人资格登记与资产维护手册》、《工会工作大百科》等，并参与了其他十余部书稿的编写，在报刊杂志上发表论文和文章五十余篇。

吕 静

1983年毕业于西南政法大学，曾在广西大学法律系任教十余年，现为中国工人出版社副编审。主要著述有：《工会法辞典》、《工会法120问》等，并参与了其他十余部书稿的编写，在报刊杂志上发表论文和文章二十余篇。

前 言

《中华人民共和国劳动法》正式颁布已经整整十年了。作为新中国成立以来第一部以确认和保护劳动者合法权益为宗旨,全面规范和调整劳动关系的法律,十年来,《劳动法》在建立和谐稳定的劳动关系,维护职工合法权益,规范劳动体制从计划经济体制向社会主义市场经济体制转变,推动我国劳动法制建设进程,促进经济发展和保持社会稳定等方面发挥着越来越重要的作用。

1994年《劳动法》的颁布,标志着我国的劳动法制建设进入了一个新的阶段,正是在《劳动法》的基础之上,我国又颁布了《安全生产法》、《职业病防治法》和《职业教育法》,《劳动合同法》和《社会保险法》也已经列入全国人大的立法日程。此外,政府和政府部门还制定了一批行政法规和劳动规章。可以说,我国的劳动法制建设正在稳步前进。

笔者作为当年《劳动法》起草小组的一员,十年来一直关注着《劳动法》的实施和劳动关系的变化,对《劳动法》在保护职工合法权益方面所发挥的作用感受颇深,同时,也深深体会到了我国劳动法制的进展和全社会对《劳动法》的日益重视。本想对此写点文字方面的感触,恰逢法律出版社的王晓增女士建议笔者根据现在的劳动法制情况对《劳动法》作一番新的阐释,使笔者大胆命笔,才促成了本书。

目前,《劳动法》的贯彻实施中还存在着不少问题,提高用人单位和劳动者的劳动法制观念,形成《劳动法》贯彻实施的良好社会氛围,是解决存在问题的一个重要方面。本书仅想在这一方面作点力所能及的工作。鉴于此,本书在体例上设置了“条文释义”、“关联法规”、“疑难解答”等栏目,指明与该条有关的规定和存在的问题,以利于读者对条文有一个较全面的理解。本书在论及劳动关系的相关问题时,难免会有种种不足之处,尚请热心的读者不吝赐教。

谢良敏

2004年7月5日

再版序言

《劳动法》实施十一年以来,其普及性和各界人士的关注度越来越高。在我国的企业改革进一步深入、劳动关系复杂多变、侵犯劳动者权益现象有增无减的情况下,学者、律师、企业经营管理人员和广大劳动者从各自的角度对该法的贯彻实施给予了更多的关心,这也标志着人们的法制观念正在不断增强。正是在这种大背景下,本书出版后,得到了广大读者的厚爱,有的读者从书中找寻所关心劳动关系问题的答案,有的读者来信进一步询问涉及自身利益的具体问题,有的读者对本书提出了宝贵的建议,这使笔者深受感动。为和广大读者作进一步的沟通,在法律出版社的建议下,笔者对本书作了相应的增补和修订,把诸如劳动关系的确认、事业单位劳动关系的建立、改制企业劳动关系的处理、农民工和下岗失业人员权益的保护、工伤认定和赔偿、劳动保障监察、劳动违法行为的法律责任等新颁布法规和政策的内容充实进相关条款之中,力求使本书的内容更充实、更实用,联系实际更紧密。

衷心希望广大读者进一步关注本书!希望本书的再版能为研究和关注劳动法制的各界人士奉献笔者的微薄之力!

谢良敏

2006年1月1日

目 录

第一章 总则(第1—9条)	(1)
第一条 【立法目的】	
条文释义	(1)
《中华人民共和国宪法》的相关规定	(4)
第二条 【适用范围】	
条文释义	(5)
国外劳动法律的调整范围	(8)
农民工的劳动关系是否由《劳动法》调整	(8)
各政党和社会团体工作人员的劳动关系是否由劳动法 调整	(9)
事业单位工作人员劳动关系的法律调整	(9)
事业单位的人员是否都要实行人员聘用制度	(14)
事业单位首次签订聘用合同的有关问题	(15)
第三条 【劳动者权利】	
条文释义	(16)
第四条 【用人单位义务】	
条文释义	(22)
劳动者如何应对用人单位制定的不合理规章制度	(23)
第五条 【国家措施】	
条文释义	(23)
第六条 【国家倡导和鼓励】	
条文释义	(26)
第七条 【参加和组织工会】	
条文释义	(28)
《工会法》的相关规定	(30)
哪些人可以加入工会	(31)

对阻挠组建工会的行为应怎样处理·····	(31)
第八条 【参与民主管理或协商】	
条文释义·····	(31)
《工会法》的相关规定·····	(34)
第九条 【劳动工作管理部门】	
条文释义·····	(34)
第二章 促进就业(第 10—15 条) ·····	(36)
第十条 【国家扶持就业】	
条文释义·····	(36)
对有劳动能力和就业愿望人员的政策扶持问题·····	(39)
鼓励自谋职业和自主创业的措施问题·····	(39)
第十一条 【职介机构发展】	
条文释义·····	(39)
《职业指导办法》的相关规定·····	(45)
《劳动保障监察条例》的相关规定·····	(45)
关于对大龄就业困难对象的再就业援助问题·····	(46)
关于对企业吸纳下岗失业人员和安置富余人员的扶持·····	(46)
第十二条 【就业平等】	
条文释义·····	(47)
第十三条 【就业男女平等】	
条文释义·····	(48)
《妇女权益保障法》的相关规定·····	(49)
第十四条 【特殊人员的就业】	
条文释义·····	(49)
第十五条 【禁招未成年人和特殊行业相关规定】	
条文释义·····	(51)
国务院《禁止使用童工规定》的相关规定·····	(52)
第三章 劳动合同与集体合同(第 16—35 条) ·····	(53)
第十六条 【劳动合同】	
条文释义·····	(53)
劳动部《劳动合同鉴证实施办法》的相关规定·····	(55)
关于确立劳动关系的问题·····	(56)

关于再次建立劳动关系的问题.....	(56)
建设等行业农民工的劳动合同管理问题.....	(57)
第十七条 【合同的订立和变更】	
条文释义.....	(59)
劳动部《关于贯彻执行〈中华人民共和国劳动法〉若干问题的 意见》的相关规定	(63)
关于厂长、经理签订劳动合同的问题	(63)
关于长期病休、放长假和提前退养职工签订劳动合同 的问题.....	(63)
关于企业工会主席签订劳动合同的问题.....	(64)
第十八条 【无效合同】	
条文释义.....	(64)
《最高人民法院关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的 解释》的相关规定	(66)
第十九条 【合同形式和条款】	
条文释义.....	(67)
劳动部《关于贯彻执行〈中华人民共和国劳动法〉若干问题的 意见》的相关规定	(70)
劳动合同的生效时间从何时起算.....	(70)
劳动者的职业培训费用如何在劳动合同中约定.....	(70)
第二十条 【合同期限】	
条文释义.....	(70)
《劳动部关于实行劳动合同制度若干问题的通知》的相关规定	(72)
《最高人民法院关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的 解释》的相关规定	(72)
固定工在转制过程中怎样签订劳动合同.....	(73)
临时工能否订立无固定期限的劳动合同.....	(73)
离退休人员再次聘用后提前解除协议时怎样处理.....	(73)
内部退养的职工可否与新的用人单位建立劳动关系.....	(73)
《劳动法》第二十条是否应修订.....	(73)
第二十一条 【试用期约定】	
条文释义.....	(74)

《劳动部关于实行劳动合同制度若干问题的通知》	(75)
劳动者在试用期内如何解除劳动合同	(75)
劳动合同生效和终止的时间是否包括试用期	(75)
第二十二条 【商业秘密事项约定】	
条文释义	(75)
国家科委《关于加强科技人员流动中技术秘密管理的若干意见》	
的相关规定	(76)
劳动者和用人单位怎样就竞业限制作出约定	(77)
第二十三条 【合同终止】	
条文释义	(78)
最高人民法院《关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的	
解释》的相关规定	(79)
用人单位是否应对被终止劳动合同的劳动者支付生活补	
助费	(79)
劳动者的劳动合同被终止后是否计发经济补偿金	(79)
第二十四条 【合同解除】	
条文释义	(80)
劳动部《关于贯彻执行〈中华人民共和国劳动法〉若干问题的	
意见》的相关规定	(81)
职工调动、转移工作单位时是否支付经济补偿金	(81)
劳动者被解除事实劳动关系后怎样要求经济补偿	(81)
第二十五条 【单位解除劳动合同事项】	
条文释义	(82)
劳动部《违反〈劳动法〉有关劳动合同规定的赔偿办法》的	
相关规定	(84)
劳动者涉嫌犯罪时其劳动合同可否解除	(84)
劳动者被劳动教养后其劳动合同可否解除	(84)
第二十六条 【解除合同提前通知】	
条文释义	(85)
劳动部《企业职工患病或非因工负伤医疗期规定》的相关规定	(86)
企业处理擅自离职职工时可否辞退其家属	(87)
怎样确定职工被开除处分的时间	(87)

第二十七条 【用人单位裁员】

条文释义..... (87)

劳动部《企业经济性裁减人员规定》的相关规定..... (90)

企业实施股份制和股份合作制改造中劳动者的劳动合同

如何履行..... (90)

困难企业的劳动合同怎样签订..... (91)

第二十八条 【经济补偿】

条文释义..... (91)

劳动部《关于贯彻执行〈中华人民共和国劳动法〉若干问题的

意见》的相关规定..... (93)

退伍、复员、转业军人的军龄是否应作为计发经济补偿金的

年限..... (93)

组织调动、企业分立或合并后经济补偿金的年限怎样计算..... (93)

第二十九条 【用人单位解除劳动合同的限制情形】

条文释义..... (94)

卫生部、劳动保障部《职业病目录》的相关规定..... (97)

关于精神病患者可否解除劳动合同的问题..... (98)

工伤认定的申请问题..... (98)

工伤认定的程序问题..... (99)

工伤认定决定的问题..... (100)

关于工伤认定的几个具体问题..... (100)

关于重新进入劳动生产领域的离休人员能否享受工伤

保险待遇的问题..... (101)

第三十条 【工会职权】

条文释义..... (101)

《工会法》的相关规定..... (102)

第三十一条 【劳动者解除劳动合同的提前通知期限】

条文释义..... (103)

第三十二条 【劳动者随时通知解除劳动合同情形】

条文释义..... (104)

用人单位可否在试用期内解除劳动者的劳动合同..... (105)

用人单位在试用期内解除劳动合同时可否要求劳动者支付

培训费用	(105)
第三十三条 【集体合同】	
条文释义	(106)
《工会法》的相关规定	(108)
《集体合同规定》的相关规定	(109)
用人单位和工会是否可以选择签订或者不签订集体合同	(109)
第三十四条 【集体合同生效】	
条文释义	(109)
第三十五条 【集体合同效力】	
条文释义	(110)
《工会法》的相关规定	(111)
《集体合同规定》的相关规定	(111)
第四章 工作时间和休息休假(第36—45条)	(112)
第三十六条 【国家工时制度】	
条文释义	(112)
劳动部《关于〈国务院关于职工工作时间的规定〉的实施办法》	
的相关规定	(112)
劳动者在标准工作时间内是否一定要每周休息两天	(113)
《劳动法》和现行行政法规工时规定的矛盾应怎样解决	(113)
第三十七条 【报酬标准和劳动定额确定】	
条文释义	(113)
第三十八条 【休息日最低保障】	
条文释义	(114)
国务院《关于职工工作时间的规定》的相关规定	(115)
劳动部《关于〈国务院关于职工工作时间的规定〉的实施办法》的	
相关规定	(115)
第三十九条 【工休办法替代】	
条文释义	(116)
劳动部《关于〈国务院关于职工工作时间的规定〉的实施办法》的	
相关规定	(117)
劳动部《关于企业实行不定时工作制和综合计算工时工作制的	
审批办法》的相关规定	(117)

综合计算周期内工作时间超过法定标准工作时间时应怎样 认定.....	(118)
第四十条 【法定假日】	
条文释义.....	(118)
《劳动和社会保障部关于职工全年月平均工作时间和工资折算 问题的通知》的相关规定.....	(119)
第四十一条 【工作时间延长限制】	
条文释义.....	(119)
劳动部《关于贯彻执行〈中华人民共和国劳动法〉若干问题的 意见》的相关规定	(121)
企业延长工作时间的计算从何时开始.....	(121)
延长工作时间是否包括休息日或法定节假日的加班.....	(121)
第四十二条 【限制的例外】	
条文释义.....	(122)
特殊情形下延长工作时间的工资应怎样支付.....	(123)
第四十三条 【禁止违法延长工作时间】	
条文释义.....	(123)
第四十四条 【延长工时的报酬支付】	
条文释义.....	(124)
对企业故意压低基本工资标准应采取什么对策.....	(126)
第四十五条 【带薪年休假制度】	
条文释义.....	(126)
国务院《关于职工探亲待遇的规定》的相关规定.....	(127)
《关于国营企业职工请婚丧假和路程假问题的通知》的相关 规定	(127)
第五章 工资(第 46—51 条)	(128)
第四十六条 【工资分配原则】	
条文释义.....	(128)
第四十七条 【工资分配方式、水平确定】	
条文释义.....	(130)
第四十八条 【最低工资保障】	
条文释义.....	(131)

劳动部《关于贯彻执行〈中华人民共和国劳动法〉若干问题的	
意见》的相关规定	(133)
企业下岗待工人员在劳动报酬方面有些什么权利	(133)
职工患病或非因工负伤治疗期间有什么待遇	(133)
第四十九条 【最低工资标准参考因素】	
条文释义	(134)
最低工资标准测算方法	(135)
第五十条 【工资支付形式】	
条文释义	(135)
劳动部《工资支付暂行规定》的相关规定	(138)
关于特殊人员的工资支付问题	(139)
第五十一条 【法定休假日和婚丧假期间工资保障】	
条文释义	(139)
第六章 劳动安全卫生(第 52—57 条)	(141)
第五十二条 【用人单位职责】	
条文释义	(141)
《安全生产法》中的相关规定	(145)
《职业病防治法》中的相关规定	(146)
第五十三条 【劳动安全卫生设施标准】	
条文释义	(146)
《安全生产法》中的相关规定	(148)
《职业病防治法》中的相关规定	(149)
《使用有毒物品作业场所劳动保护条例》中的相关规定	(149)
《工会法》中的相关规定	(150)
第五十四条 【劳动者劳动安全防护及健康保护】	
条文释义	(150)
《安全生产法》的相关规定	(154)
《职业病防治法》的相关规定	(155)
《使用有毒物品作业场所劳动保护条例》的相关规定	(155)
《尘肺病防治条例》的相关规定	(156)
第五十五条 【特种作业资格】	
条文释义	(156)

《招用技术工种从业人员规定》的相关规定	(159)
《工人考核条例》的相关规定	(160)
第五十六条 【劳动过程安全防护】	
条文释义	(160)
《安全生产法》的相关规定	(161)
《职业病防治法》的相关规定	(162)
《工会法》的相关规定	(162)
《使用有毒物品作业场所劳动保护条例》的相关规定	(163)
第五十七条 【伤亡事故和职业病统计报告、处理制度】	
条文释义	(163)
《安全生产法》的相关规定	(168)
《职业病防治法》的相关规定	(169)
在用人单位外发生的伤亡事故怎样统计	(169)
劳动者在不同情况下发生伤亡事故应怎样认定	(170)
第七章 女职工和未成年工特殊保护(第 58—65 条)	(171)
第五十八条 【女职工和未成年工特殊劳动保护】	
条文释义	(171)
《妇女权益保障法》的相关规定	(173)
《女职工劳动保护规定》的相关规定	(173)
用人单位可否在“三期”内辞退女职工和解除其劳动合同	(174)
第五十九条 【劳动强度限制】	
条文释义	(174)
第六十条 【经期劳动强度限制】	
条文释义	(175)
《女职工保健工作规定》的相关规定	(176)
《女职工禁忌劳动范围的规定》的相关规定	(177)
《高处作业分级》的相关规定	(177)
第六十一条 【孕期劳动强度限制】	
条文释义	(177)
《女职工保健工作规定》的相关规定	(179)
女职工的产前检查是否算作劳动时间	(179)
女职工怀孕期的医疗费用由谁承担	(179)

第六十二条 【产假】

条文释义····· (180)

《女职工劳动保护规定》的相关规定····· (180)

《女职工保健工作规定》的相关规定····· (180)

女职工产假期满不能工作时可以享受什么待遇····· (181)

女职工违反计划生育规定时的生育待遇怎样确定····· (181)

第六十三条 【哺乳期劳动保护】

条文释义····· (181)

《女职工保健工作规定》的相关规定····· (182)

第六十四条 【未成年工劳动保护】

条文释义····· (183)

《未成年人保护法》的相关规定····· (184)

《未成年工特殊保护规定》的相关规定····· (184)

第六十五条 【未成年工健康检查】

条文释义····· (185)

《未成年工特殊保护规定》的相关规定····· (185)

第八章 职业培训(第66—69条) ····· (187)**第六十六条 【发展目标】**

条文释义····· (187)

《劳动预备制培训实施办法》的相关规定····· (189)

第六十七条 【政府支持】

条文释义····· (191)

第六十八条 【职业培训】

条文释义····· (192)

《企业职工培训规定》的相关规定····· (195)

第六十九条 【职业技能资格】

条文释义····· (195)

人事部《职业资格证书制度暂行办法》的相关规定····· (198)

第九章 社会保险和福利(第70—76条) ····· (199)**第七十条 【发展目标】**

条文释义····· (199)

国务院《城市居民最低生活保障条例》的相关规定····· (203)