

理解与适用丛书
劳动合同法实施条例

最新 劳动合同

全攻略

余薇 / 著

根据《中华人民共和国劳动合同法实施条例》全面修订

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

理解与适用丛书
劳动合同法实施条例

最新 劳动合同

全攻略

根据《中华人民共和国劳动合同法实施条例》全面修订

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

最新劳动合同全攻略/余薇著. —北京: 中国法制出版社, 2007. 7

ISBN 978 - 7 - 5093 - 0043 - 5

I. 最… II. 余… III. 劳动合同法 - 研究 - 中国 IV. D922. 524

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 120376 号

最新劳动合同全攻略

ZUIXIN LAODONG HETONG QUANGONGLUE

著者/余薇

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/880 × 1230 毫米 32

印张/ 11.75 字数/ 242 千

版次/2008 年 10 月第 2 版

2008 年 10 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 0043 - 5

定价: 29.00 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: 66065672

市场营销部电话: 66033393

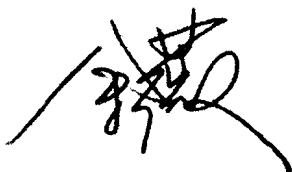
邮购部电话: 66033288

修订版序言

本书第一版出版以来，受到了读者的广泛好评，出版不久即告售罄。笔者欣喜之余，亦不乏诚惶诚恐。工作之余，笔者多次认真审视文稿，同时也四处求教于方家，得到了不少中肯的批评和建议，在本书的第二版中笔者已经进行了相应的完善。另一方面，万众瞩目、千呼万唤始出台的《中华人民共和国劳动合同法实施条例》（下称《实施条例》）终于与大家见面。尽管从法律效力来讲，《实施条例》要弱于《劳动合同法》，但由于其更为具体，更为明确，更具有操作性，对于诸多企业和劳动者来说更加休戚相关。为了帮助读者尽早地熟悉《实施条例》的具体内容，从而更好地运用劳动合同法律保护自己的合法权益，笔者在第二版的修订过程中着力梳理了《实施条例》和《劳动合同法》各条文之间的关系，并遵照《实施条例》对《劳动合同法》带来的争议问题，例如如何签订无固定期限劳动合同、劳务派遣问题等进行了详细的解释和说明。除此之外，《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》于2008年5月1日起施行。《劳动争议调解仲裁法》的出台，意味着将从程序方面落实《就业促进法》、《劳动合同法》等法律所确认的劳动关系实体权利，是对《企业劳动争议处理条例》的发展和延伸。鉴于此，笔者在第二版修订的过程中对劳动争议案件的法律程序部分予以补充和完善。

自《劳动合同法》正式实施以来，曾发生了一些知名企业大规模突击裁员以及境外企业撤资等事件，给《劳动合同法》的贯

彻落实带来了巨大的负面影响。以矫正倾斜的劳资关系为初衷的《劳动合同法》为何却给大多数劳动者带来了意想不到的烦恼？无固定期限劳动合同对于企业来说到底是不是“洪水猛兽”？《实施条例》的出台无疑给出了一个源自官方的权威解答。除此之外，该条例的出台在法律意识、经营理念、管理方法、绩效制度、薪资制度、用工模式等各个方面，又会给企业带来哪些具体而深刻的影响和挑战呢？劳动者的际遇又会发生怎样的变化呢？另外，用人单位和劳动者如何合理运用《劳动争议调解仲裁法》保护自己的合法权益？本书的第二版将通过详尽的分析和深刻的解读对这些问题一一作出回答。



2008年9月于北京亚运村

余薇，女，法学硕士，律师。

联系方式：yuwei113@126.com

前 言

为了维系生活和实现个人价值，我们要去工作。作为“打工者”，我们会与单位订立劳动合同，建立劳动关系；而作为“老板”，则会以单位的名义与职工签订劳动合同。毫不夸张地说，劳动合同是我们每一个人生活中都无从回避的内容。鉴于此，国家专门制定了《中华人民共和国劳动法》以及一系列的司法解释和相关法律，用来调整劳动者与用人单位的劳动关系。2007年6月29日，《中华人民共和国劳动合同法》正式通过，进一步完善了关于劳动合同相关法律规定。既然劳动法律规范关系到我们每一个人的生活，作为一个劳动者或者用人单位，我们应该明了并且去积极行使法律赋予我们的权利，同时履行相应的义务，以免自己的权益受到侵害，或者自己的行为因违反法律而受到制裁。作者试图运用通俗易懂的语言对劳动合同的订立、履行、变更、解除以及劳动争议等相关问题进行简单的介绍，以期能够让每个劳动者或者老板对于劳动合同中普遍存在的诸多问题有一个大致的了解。

本书主要分为八大部分：劳动合同的订立；劳动合同的基本内容；劳动合同的履行和变更；劳动合同的解除和终止；特殊劳动合同；与劳动合同相关的其他问题；劳动监察和劳动争议处理。需要说明的一点是：法律是固定的，实践却是千变万化的。本书不可能对劳动合同的全部问题都有所涉及，作者只是希望读者通过阅读本书，对劳动合同制度有更丰富和更形象的认识，在面对

具体问题，能够通过法律的手段维护自己的权益，同时依法履行义务以免遭受不利。

作者

2007 年 7 月北京亚运村

余薇，女，法学硕士，律师。

联系方式：yuwei113@126.com

目 录

第一章 劳动合同的订立	1
第一节 劳动合同基本常识	2
1. 什么是劳动合同?	2
2. 建立劳动关系为什么应当订立劳动合同?	3
3. 在实践中经常出现劳动合同与企业内部的规章 制度存在矛盾的情况, 这种情况应当如何处理呢?	4
4. 用人单位制定或者修改劳动规章制度时对劳动 者应当履行哪些义务?	5
5. 劳动合同是否必须采取书面形式?	6
6. 员工与会计师事务所、律师事务所等单位发生 的劳动争议是否受劳动合同法约束?	8
7. 用人单位法定代表人变更是否影响合同的效力?	9
8. 劳动合同法对事业单位具有约束力吗?	10
9. 劳动关系从什么时候开始建立?	10
第二节 劳动合同订立程序	11
1. 谁是订立劳动合同的当事人?	11
2. 如果用人单位不愿意与劳动者签订劳动合同, 应当如何处理?	12

3. 劳动合同应当何时订立?	14
4. 用人单位在订立劳动合同时收取劳动者钱物的 应当怎样处理?	15
5. 订立劳动合同时应当注意哪些问题?	17
6. 订立劳动合同主要包括哪几个步骤?	19
7. 怎样确保订立的劳动合同合法有效?	19
8. 劳动者拒不签订劳动合同的, 用人单位应当怎 么办?	20
9. 什么情况下用人单位与劳动者可以约定服务期?	21
10. 劳动合同是否可以仅由用人单位单方保存?	22
11. 在试用期, 用人单位是否要与劳动者签订劳动 合同?	23
12. 用人单位分立、合并、租赁、承包后的劳动合 同应当怎样订立?	24
13. 如果劳动者拒不与用人单位签订劳动合同怎么 办?	25
第三节 特殊劳动者订立劳动合同的规定	26
1. 在校学生到企业“打工”, 要不要订立书面劳动 合同?	26
2. 借调的人员怎样签订劳动合同?	27
3. 劳动者劳动合同期满且已接近退休年龄, 则在 续订劳动合同时应当注意哪些事项?	28
4. 用人单位是否应与使用的“临时工”、季节工 签定劳动合同?	30
5. 公益性岗位能否适用无固定期限劳动合同的规	

定?	30
6. 劳动者是否可以与几个用人单位签订劳动合同?	31
7. 离退休人员被再聘用时聘用协议应如何签订?	32
8. 小时工也必须签订书面劳动合同吗?	32
9. 企业招用实习生需要签订劳动合同吗?	33
10. 用人单位要求劳动者签订竞业限制的相关协议, 必须给予补偿吗?	34
11. 事业单位在编制外招用劳动者, 必须签劳动合 同吗?	35
第四节 劳动合同的效力	35
1. 哪些劳动合同为无效劳动合同?	35
2. 被迫订立的劳动合同有效吗?	36
3. 劳动合同中约定员工在合同期内不得结婚, 是 否有效?	37
4. 无效劳动合同应如何处理?	38
5. 通过虚构工作经历骗取用人单位订立劳动合同 的行为应当如何处理?	39
6. 如何避免签订无效劳动合同?	40
7. 劳动合同是否必须经用人单位与劳动者双方签 字才能生效?	41
8. 劳动合同中某一条款无效, 会导致整个劳动合 同无效吗?	43
9. 劳动协议、就业协议等和劳动合同具有同等法 律效力吗?	43
10. 劳动合同与企业规章制度产生矛盾应如何处理?	44

11. 无效劳动合同应如何确认?	44
12. 在实践中常见的无效劳动合同及无效合同条款 的类型有哪些?	45
13. 签订劳动合同时没有获得职业资格,但是在履 行合同的过程中获得职业资格,劳动合同是否 有效?	46
14. 利用假文凭骗取用人单位与其签订劳动合同, 劳动者是否能取得工资,享受社会福利待遇?	47
15. “工伤自理”条款是否有效?	48
第二章 劳动合同的基本内容	50
第一节 劳动合同内容简介	51
1. 劳动合同包括哪些必备条款?	51
2. 劳动合同的可选择性条款有哪些?	55
3. 与《劳动法》相比,《劳动合同法》规定的劳 动合同必备条款增加了哪些内容?	56
4. 劳动合同中对劳动报酬约定不清怎么办?	57
第二节 劳动合同的试用期	58
1. 什么是劳动合同的试用期?	58
2. 试用期的期限是多长?	59
3. 法律对试用期的工资标准是如何规定的?	60
4. 用人单位可以在试用期满后以劳动者试用期 内不符合录用条件解除劳动合同吗?	61
5. 对试用期内经调整工作岗位但仍不能胜任工作 的怀孕女工能否解除劳动合同?	62
6. 职工试用期内患病医疗期未满但不符合录用条	

件,企业是否可以解除劳动合同?	63
7. 劳动者在试用期内解除劳动合同需要提前通知 用人单位吗?	65
8. 劳动者在试用期内被解除劳动合同能否获得经 济补偿?	66
9. 劳动者在试用期内提出解除劳动合同,用人单 位能否要求劳动者支付培训费?	67
10. 用人单位可以与同一个劳动者约定两次试用期 吗?	67
11. 企业与工人续订劳动合同以工作岗位变化为由 可以再次约定试用期吗?	69
12. 用人单位在试用期内是否可以因己方的原因单 方解除劳动合同?	70
13. 如果用人单位在试用期内以不符合录用条件为 由解除劳动合同,员工应注意什么问题?	71
14. 双方约定的试用期违反了法律的规定如何处理?	72
15. 劳动者在试用期内是否享有社会保险福利待遇?	74
16. 劳动合同是否必须约定试用期? 口头约定的试 用期是否有效?	74
17. 依据法律的规定,哪些情形下劳动合同不得约 定试用期?	75
第三节 劳动合同中的工作时间与休息休假	76
1. 我国的工作时间制度是怎样规定的?	76
2. 国家机关、事业单位需要缩短工作时间或实行 其它工时制度的怎么办?	76

3. 就餐时间到底算不算是工作时间?	77
4. 企业在什么情况下可以实行不定时工作制和综合计算工时工作制?	78
5. 企业对哪些职工可能实行不定时工作制?	78
6. 企业对哪些职工可实行综合计算工时工作制?	79
7. 可以延长工作时间的情形有哪些?	79
8. 什么是加班加点?	81
9. 如果职工自愿加班, 用人单位是否还需支付加班工资?	82
10. 用人单位要求劳动者每周工作超过 40 小时但不超过 44 小时, 且不作延长工作时间处理, 如何处理?	84
11. 企业能否超过法定时限或者在休息日安排劳动者加班?	85
12. 法律关于加班加点的工资报酬是怎样规定的?	86
13. 员工加班后, 公司让员工补休, 不愿意支付加班工资的做法是否合法?	88
第四节 劳动合同中的劳动报酬	89
1. 什么叫工资?	89
2. 劳动者同工是否应该享受同样的劳动报酬?	90
3. 什么是最低工资?	91
4. 最低工资标准如何确定?	93
5. 最低工资是否包括加班工资?	94
6. 职工在病假期间, 用人单位支付的工资能否低于当地最低工资标准?	95

7. 用人单位没有足额支付工资的, 劳动者应该怎 么办?	96
8. 法律对特殊情况下的工资支付是怎么规定的?	97
9. 用人单位应以什么形式支付工资?	98
10. 工资支付的标准是什么?	99
11. 劳动合同未约定工资的支付日期怎样给付?	100
12. 用人单位只要拖欠劳动者工资就算违法吗?	101
13. 用人单位哪些情况下拖欠工资不属于“无故 拖欠”?	102
14. 日工资、小时工资应当怎样计算?	102
15. 实行计件工资, 用人单位应怎样支付超时工资?	104
16. 企业拖欠工资, 职工生活无保障怎么办?	105
17. 企业低于当地最低工资标准支付劳动者工资, 应给予劳动者怎样的赔偿?	106
18. 在什么情况下, 企业可以低于当地最低工资 标准发给职工生活费和救济费?	107
19. 在什么情况下用人单位可以减发工资?	107
第五节 劳动合同中的社会保险和福利	109
1. 我国劳动法及相关法律如何规定职工福利待遇?	109
2. 用人单位能否与劳动者约定, 用人单位不为劳 动者办理社会保险?	110
3. 职工如果因工死亡, 哪些亲属可以享受哪些待 遇?	111
4. 工伤认定需要经历哪些程序? 需要提供哪些材 料?	112

5. 工伤如何认定?	113
6. 法律关于一次性赔偿的标准是如何规定的?	115
7. 在什么情况下, 工伤职工可以享受护理费? 护 理费的标准是什么?	116
8. 职工因工外出期间因意外事故下落不明的, 应 如何处理?	117
第六节 劳动安全卫生	118
1. 什么叫劳动安全卫生?	118
2. 企业生产岗位的职工要经过哪些安全教育?	119
3. 劳动安全卫生的标准包括哪些?	120
4. 企业在什么情形下应当提供劳动保护用品给职 工?	121
5. 什么叫职业病? 包括哪些范围? 患有职业病后 享有哪些待遇?	123
6. 用人单位强令职工冒险作业违法吗?	126
第七节 劳动合同中的竞业限制	127
1. 什么是竞业限制? 竞业限制适用哪些人员?	127
2. 用人单位在劳动合同中约定竞业限制条款合法 吗?	128
3. 竞业限制条款违反公平原则如何处理?	130
4. 竞业限制是否有时限限制?	131
5. 公司与职工签订了带有竞业限制事项的劳动合 同, 在职工工作期间每月支付给职工竞业限制 津贴, 在职工离职后违反约定的, 能否要求职 工返还?	133

6. 劳动合同约定的竞业限制条款不具体如何处理?	133
7. 保密协议是否等同于竞业限制协议? 支付了保 密工资是否等同于支付了竞业限制补偿金?	135
8. 用人单位仅仅支付了部分补偿金, 职工是否还 必须遵守竞业限制协议?	137
9. 以其他条件作为限制要求员工签订竞业限制协 议的作法是否合法?	138
10. 强迫劳动者签订竞业限制协议的作法是否合理?	140
第八节 劳动合同的期限	141
1. 劳动合同期限有几种形式?	141
2. 订立无固定期限的劳动合同应当具备什么条件?	142
3. 单位不续签合同职工仍在岗怎么办?	144
4. 哪些固定工能够订立无固定期限的劳动合同?	145
5. 签订无固定期限劳动合同是否要求劳动者和用 人单位协商一致才可以订立?	146
6. “临时工”可否订立无固定期限的劳动合同?	148
7. 如果用人单位无故拒签无固定期限劳动合同, 员工提出辞职, 可以获得哪些赔偿?	148
8. 只要签了无固定期限合同, 用人单位就不得解 除或终止与劳动者的劳动合同吗?	149
第三章 劳动合同的履行和变更	152
第一节 劳动合同的履行	153
1. 如何理解《劳动合同法》规定的“全面履行” 原则?	153
2. 用人单位拖欠或者未足额支付劳动报酬的情形	

下, 劳动者享有哪些权利?	154
3. 在用人单位没有提供符合劳动合同约定的劳动 条件的情形下, 劳动者享有哪些权利?	155
4. 劳动者与不具备合法经营资格的用人单位签订 的劳动合同应当如何处理?	156
5. 劳动合同期满之后, 仍继续留用劳动者, 但是 用人单位未与劳动者签订劳动合同的如何处理?	157
6. 劳动合同履行地与用人单位注册地不一致时, 如何适用有关最低工资等标准?	158
第二节 劳动合同的变更	159
1. 合同期内用人单位可以变更劳动者工作岗位吗?	159
2. 企业分立合并后需要变更劳动合同吗?	160
3. 无固定期限劳动合同可以变更吗?	161
4. 用人单位法定代表人变更, 是否需要变更劳动 合同?	161
5. 变更劳动合同是否可以采取口头协议的形式?	162
第四章 劳动合同的解除和终止	163
第一节 解除劳动合同的情形	163
1. 什么情形下用人单位可以随时解除劳动合同?	163
2. 用人单位裁减人员需要注意哪些问题?	168
3. 用人单位随便解除劳动合同须承担什么责任?	170
4. 哪些情况下劳动者可以随时解除合同?	171
5. 劳动合同解除时应办什么手续?	173
6. 用人单位采取口头谈话, 而不出具书面通知的 方式解除劳动合同, 且劳动者同意的, 劳动者	