



中国人民大学大学生法律援助中心

常见法律纠纷实务指导丛书 ①

劳动合同纠纷

LAODONG HETONG JIUFEN



周院生 张自合◇总主编

- 确认劳动关系纠纷
- 劳务派遣合同纠纷
- 非全日制用工纠纷
- 追索劳动报酬纠纷
- 经济补偿金纠纷
- 福利待遇纠纷

中国检察出版社

常见法律纠纷实务指导丛书

中国人民大学大学生法律援助中心



劳动合同纠纷

LAODONG HETONG JIUFEN



总主编 周院生 张自合

本书撰稿人 张自合

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

劳动合同纠纷/周院生, 张自合主编. —北京: 中国检察出版社, 2009. 7

(常见法律纠纷实务指导丛书)

ISBN 978 - 7 - 5102 - 0105 - 9

I. 劳… II. ①周…②张… III. 劳动合同—经济纠纷—处理—中国—问答 IV. D922. 525

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 110266 号

劳动合同纠纷

总主编 周院生 张自合

出 版 人: 袁其国

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷西路 5 号 (100040)

网 址: 中国检察出版社 (www. zgjccbs. com)

电子邮箱: zgjccbs@ vip. sina. com

电 话: (010) 68682164 (编辑) 68650015 (发行) 68636518 (门市)

经 销: 新华书店

印 刷: 北京画中画印刷有限公司

开 本: A5

印 张: 9.75 印张

字 数: 266 千字

版 次: 2009年7月第一版 2009年7月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 5102 - 0105 - 9

定 价: 25.00 元

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

前 言

中国人民大学大学生法律援助中心成立于1998年，是北京市司法局授予的“法律援助志愿者工作站”，是全国高校中第一个完全由大学生组成的专门的法律援助机构。中心成立是基于这样一种想法：大学生应当尽其所学，关注社会弱势群体，服务人民，回馈社会，践行正义，为公益事业尽一份力量。10年来，中心志愿者们利用自己的课余时间帮助了北京乃至全国数以万计的当事人，成为了高校法律援助组织中引人注目的亮点。2006年4月，中心被教育部思想政治工作司和北京市委教育工委授予“践行社会主义荣辱观，寻找身边的榜样”主题教育活动的“校园大使”。

这套丛书是中心的志愿者们利用自己课余时间进行研究的一个工作成果。作为在校学生，我们提供援助的时间有限，学习是我们的主要任务，在我们从事法律援助的过程中，总是感到无力满足庞大的法律援助需求，面对求助的目光，我们总是感到力不从心。授人以鱼不如授人以渔，让普通大众可以自己使用法律武器，掌握如何维护自己的权益，就是我们编写这套丛书的目的。

这套丛书的特点在于：第一，强调实用性，介绍一些与群众生活密切相关的知识，尽量做到通俗实用。第二，注重实例，用大量案例说明问题，供大家参考。第三，生活实例切合实际需要。法律咨询本质上是在为当事人服务，在这样的理念下，理论探讨应当让位于为当事人提供简单、易懂的步骤建议和富有操作性的行动方案，这就要求解答者对于法条和司法实践有相对完整的调研，对于行文措辞有慎重的选择，对于理论分析有必要的取舍，我们追求并

希望遵循这样的风格和思路。

作为在校学生，我们水平有限，不当之处在所难免，欢迎一切批评和建议。

欢迎大家登录中国人民大学大学生法律援助中心的网站 www.rdflyz.org.cn 交流沟通。

编者

2009 年 4 月

目 录 Contents

前言.....	1
---------	---

第一章 劳动合同纠纷

一、劳动合同的订立

1. 什么是劳动合同，劳动合同有哪些条款？	1
2. 劳动部门提供的劳动合同示范文本如何使用？	2
3. 劳动合同应在何时签订？	2
4. 在签订劳动合同时劳动者应当明确用人单位的哪些信息？	3
5. 应当签订劳动合同的用人单位有哪些种类？	4
6. 企业的分支机构可以与劳动者订立劳动合同吗？	6
7. 租赁、承包经营企业的劳动者与谁签订劳动合同？	7
8. 劳动者在签订劳动合同时需要注意填写的个人信息有哪些？	8
9. “临时工”需要签订劳动合同吗？	10
10. 未成年人能与用人单位签订劳动合同吗？	10

11. 订立劳动合同的具体过程是什么？	11
12. 录用通知书（Offer Letter）在法律上是什么地位？	14
13. 劳动合同可以是电子邮件的形式吗？	15
14. 劳动合同签字时需要注意什么？	15
15. 劳动者应当持有一份劳动合同吗？	17
16. 签订劳动合同后产生的法律效果是什么？	18
17. 未签订劳动合同后产生的法律效果是什么？	18
18. 劳动合同的变更如何处理？	20
19. 劳动合同的续订怎样操作？	21
20. 劳动合同鉴证是怎么回事？	23
21. 劳动合同中可以约定违约金吗？	23
22. 用人单位能否要求劳动者交付押金或者扣押劳动者的 身份证？	25
23. 建筑行业劳动合同有什么特点？	26
24. 乙肝病毒携带者就业遭歧视怎么办？	28
25. 遇到非法用工怎么办？	29

二、劳动合同的无效

26. 简历造假者订立的劳动合同有效吗？	31
27. 本科生可以将学历降为专科生求职吗？	33
28. 劳动合同是否可以约定用人单位可以变更劳动者的工 作岗位？	34
29. 劳动者受骗辞职，如何维权？	36
30. 劳动合同可以约定不为劳动者缴纳社会保险费用吗？	38
31. 合同期内“不得结婚、不得生育”的约定有效吗？	39
32. 违反法律、行政法规强制性规定的合同无效吗？	40

- ❏ 33. 是否为无效劳动合同由哪个机关认定? 40
- ❏ 34. 劳动合同无效有什么法律后果? 41

三、劳动合同的期限

- ❏ 35. 劳动合同的期限有哪几种? 43
- ❏ 36. 签订固定期限劳动合同要注意什么? 44
- ❏ 37. 在什么情况下应当订立无固定期限劳动合同? 44
- ❏ 38. 劳动者的工龄应当如何计算? 48
- ❏ 39. 企业可以让员工“工龄归零”吗? 51
- ❏ 40. 无固定期限合同用人单位还可以解除吗? 53
- ❏ 41. 签订以完成一定工作任务为期限的劳动合同要注意什
么? 54
- ❏ 42. 用人单位可以随意规定试用期的长短吗? 55
- ❏ 43. 单位提供什么样的培训才能与职工签订服务期条款? 58
- ❏ 44. 服务期内, 劳动者违反服务期约定应向公司承担何种
违约责任? 60
- ❏ 45. 集资建房协议要求的期限是劳动合同的服务期吗? 62
- ❏ 46. 特殊岗位的劳动合同期限是如何规定的? 64

四、劳动合同的主要内容

- ❏ 47. 劳动合同对于工作地点应当如何约定? 64
- ❏ 48. 劳动合同对于工作成果的要求应当如何约定? 65
- ❏ 49. 什么是标准工时制? 65
- ❏ 50. 什么是不定时工作制? 66
- ❏ 51. 什么是综合计算工时制? 67
-

52. 采用哪种工作时间制度由用人单位说了算吗? 69
53. 什么是休息日和法定节假日? 70
54. 我国关于年休假制度是如何规定的? 71
55. 劳动合同法对于加班加点有什么限制? 72
56. 用人单位是否有义务对员工进行职业培训? 73
57. 劳动者在工作中可以获得什么样的劳动保护条件? 74
58. 哪些信息是用人单位的商业秘密? 75
59. 劳动合同可以约定商业秘密保护条款吗? 76
60. 劳动合同可以约定竞业禁止条款吗? 76
61. 竞业禁止和保密协议是一回事吗? 79
62. 员工离职后可以利用原来的客户名单营利吗? 81
63. 用人单位可以制定与劳动法不一致的规章制度吗? 83

第二章 确认劳动关系纠纷

64. 什么是劳动关系? 86
65. 劳动关系与人事关系有什么区别? 88
66. 签了劳动合同才有劳动关系吗? 88
67. 哪些资料可以证明劳动关系存在? 89
68. 用人单位的内部工作人员聘用的劳动者与用人单位有
劳动关系吗? 89
69. 合同期满后未办理终止或续订手续应当如何认定? 90
70. 实习生与用人单位存在劳动关系吗? 92
71. 实习生在实习过程中受到伤害, 如何索赔? 94
72. 应届毕业生与用人单位签订的就业协议是劳动合同吗? 96
-

73. 冒用他人名义签订劳动合同的是否形成事实劳动关系?	97
74. 挂名劳动者与用人单位成立事实劳动关系吗?	98
75. 在外兼职的构成劳动关系吗?	100
76. 离退休工作人员再就业的与用人单位之间是劳动关系 吗?	100
77. 直销人员与单位之间是劳动关系吗?	105

第三章 集体劳动合同纠纷

78. 什么是集体合同?	110
79. 集体合同与劳动合同有哪些不同?	110
80. 集体合同订立程序是什么?	111
81. 工会可以代表职工签订集体合同吗?	111
82. 集体合同对于劳动者有什么效力?	112
83. 集体合同出现争议如何解决?	113

第四章 劳务派遣合同纠纷

84. 什么是劳务派遣?	114
85. 劳务派遣单位应当对派遣员工履行什么义务?	115
86. 用工单位应当对派遣员工履行什么义务?	116
87. 被派遣的劳动者有什么权利?	118
88. 劳务派遣公司转包劳务人员合法吗?	119
89. 被派遣劳动者权益受损时由谁承担责任?	119
90. 谁该为劳务派遣人员缴纳各项社会保险?	120

- 91. 医院护工与管理公司、医院之间是何种关系? 121
- 92. 委派、外借是劳务派遣吗? 123
- 93. 用人单位可以借劳务派遣规避劳动法义务吗? 124
- 94. 针对“假派遣”现象,劳动者如何保护自己? 126

第五章 非全日制用工纠纷

- 95. 什么是非全日制用工? 128
- 96. 非全日制劳动与全日制劳动有何区别? 130
- 97. 非全日制用工需要签订劳动合同吗? 131
- 98. 非全日制职工的工资怎么发放? 132
- 99. 解除非全日制用工关系需要支付补偿金吗? 132
- 100. 用人单位需要为非全日制用工人员办社保吗? 133
- 101. 用人单位可以非全日制用工规避责任吗? 133
- 102. 非全日制用工和劳务工有什么区别? 134

第六章 追索劳动报酬纠纷

- 103. 劳动者的工资是怎么构成的? 136
- 104. 用人单位是否可以克扣或者无故拖欠劳动者的工资? 138
- 105. 用人单位可以接受“零工资”就业吗? 140
- 106. 企业不发年终奖是否属于违规? 141
- 107. 特殊情况下工资支付有什么规定? 141
- 108. 企业停产待工时劳动者的工资怎么发放? 142
- 109. 什么是最低工资制度? 143

110. 加班费的计算标准是什么？	145
111. 劳动者追讨加班费时需要注意什么？	152
112. 劳动者可以用哪些证据支持自己加班费的请求？	155
113. 用人单位以补休代替加班费合法吗？	156
114. 加班费应以什么为基数计算？	156
115. 未经批准自愿加班能索要加班费吗？	157
116. 加班工资年底结算行吗？	157
117. 企业规章制度能否规定不给加班费？	157
118. 用人单位可以扣减劳动者的工资吗？	158
119. 劳动者讨薪有哪些途径？	159

第七章 经济补偿金纠纷

120. 劳动合同的解除和终止是同一回事吗？	160
121. 劳动合同是否可以约定终止劳动合同的条件？	161
122. 用人单位在什么情况下可以解除劳动合同？	162
123. 单位规定“末位淘汰”合法吗？	170
124. 劳动者在什么情况下可以单方法定解除劳动合同？	170
125. 劳动者辞职需要经过用人单位批准吗？	173
126. 强行给员工“放假”不发工资，或者只发生活费， 劳动者可以辞职吗？	173
127. 什么情况下，用人单位不得解除和终止劳动合同？	174
128. 劳动合同解除和终止后，劳动者应当得到哪些补偿？	174
129. 用人单位解除事实劳动关系是否应当向劳动者支付 经济补偿金？	179
130. 辞退、开除、除名是什么意思？	180

- 131. 劳动合同解除时应当办理什么手续? 180
- 132. 劳动合同解除和终止后用人单位还应做什么? 183
- 133. 劳动合同解除后劳动关系何时终结? 186
- 134. 违反劳动合同的损害赔偿责任如何承担? 188
- 135. 劳动者自动离职的如何处理? 191
- 136. 什么是买断工龄? 192

第八章 福利待遇纠纷

- 137. 劳动者享有哪些社会保险待遇? 195
- 138. 什么是医疗期? 196
- 139. 病休享有相应的医疗待遇和病假工资待遇吗? 196
- 140. 已经享受着医疗期的职工是否还需办理续假手续? 198
- 141. 女职工就业应有哪些特殊待遇? 199
- 142. 供暖费是用人单位应当按规定承担的一项福利待遇吗? 201
- 143. 高温工作环境下劳动者享有高温津贴吗? 202
- 144. 职工上班车辆丢失用人单位是否应负赔偿责任? 203
- 145. 劳动合同可以约定用人单位随意调整工资待遇吗? 204

第九章 劳动争议的解决

一、劳动争议范围

- 146. 与普通的民事争议相比, 劳动争议有哪些特征? 206

147. 哪些争议属于劳动争议的范围？	207
148. 哪些争议不属于劳动争议的范围？	208
149. 用人单位与劳动者之间因单位处分发生的争议是劳动争议吗？	209
150. 企业内部承包、租赁发生的纠纷是劳动争议吗？	210
151. 劳动者的工龄确认请求是否属人民法院的受案范围？	210
152. 劳动争议的解决途径有哪些？	210
153. 劳动争议可以直接向法院起诉吗？	213
154. 补偿协议的支付纠纷可以申请劳动仲裁吗？	214
155. 劳动者与用人单位协商解决劳动争议有什么好处？	217

二、劳动争议调解

156. 劳动争议如何调解？	218
157. 劳动争议调解协议有什么法律效力？	219
158. 劳动保障监察部门行使什么职能？	221
159. 劳动者如何向劳动部门投诉？	222
160. 劳动者可以请哪些人代理处理劳动争议？	223
161. 劳动者如何申请法律援助？	225

三、劳动争议仲裁

162. 什么是劳动争议仲裁？	227
163. 发生劳动争议后应向哪个劳动争议仲裁委员会申请 劳动仲裁？	227
164. 劳动争议发生 60 天后就不能再申请仲裁了吗？	229
165. 如何申请劳动仲裁？	233

166. 劳动仲裁审理的主要程序是什么? 236
167. 劳动仲裁过程中, 劳动者能够要求预先支付工资和医疗费吗? 238
168. 劳动仲裁与诉讼是什么关系? 238

四、劳动争议诉讼

169. 什么是劳动争议诉讼? 248
170. 劳动争议应当向哪个地方的法院起诉? 249
171. 劳动争议中谁是原告? 谁是被告? 250
172. 劳动争议诉讼的基本过程是什么? 251
173. 法院判决后用人单位不执行怎么办? 253
174. 在法院打劳动官司应当交纳多少诉讼费? 255

五、劳动报酬等的支付令程序

175. 什么是支付令? 256
176. 符合什么条件时才能申请支付令? 257
177. 法院作出支付令需要经过哪些过程? 258

六、劳动争议的证据

178. 打官司可以用哪些材料作证据? 259
179. 劳动官司中双方需要用证据证明什么? 262
180. 在劳动纠纷官司中, 哪一方应该提供证据? 什么是举证责任? 263
181. 用人单位应对哪些事实承担举证责任? 265
182. 劳动者应对哪些事实承担举证责任? 267
-

- 183.** 对于是否存在劳动关系，由谁承担举证责任？ 268
- 184.** 各类劳动官司中当事人提交的证据有哪些？ 270

第十章 劳务（雇佣）合同纠纷

- 185.** 什么是劳务（雇佣）合同？劳务合同和劳动合同有什么区别？ 274
- 186.** 劳务关系与承揽关系有什么区别？ 277
- 187.** 劳务关系与事实劳动关系有什么区别？ 279

附 录

- 劳动合同示范参考文本 281
- 农民工劳动合同示范参考文本 286
- 非全日制用工简易劳动合同 289
-

第一章 劳动合同纠纷

一、劳动合同的订立



1. 什么是劳动合同，劳动合同有哪些条款？

劳动合同是劳动者与用人单位确立劳动关系、明确双方权利和义务的协议，也是维护劳动者和用人单位合法权益的法律保障。《劳动合同法》规定，建立劳动关系，应当订立书面劳动合同。

劳动合同的内容分为法定内容和约定内容。法定内容由法律予以规定，用人单位、劳动者不能自由约定，其规定不能低于法定要求；约定内容则可以由当事人自行协商约定，如用人单位为劳动者提供的住房补贴、交通补贴、教育机会、专门培训等项目。

根据《劳动合同法》第17条规定，劳动合同必须具备的条款是：

(1) 用人单位的名称、住所和法定代表人或者主要负责人；
(2) 劳动者的姓名、住址和居民身份证或者其他有效身份证件号码；
(3) 劳动合同期限；
(4) 工作内容和工作地点；
(5) 工作时间和休息休假；
(6) 劳动报酬；
(7) 社会保险；
(8) 劳动保护、劳动条件和职业危害防护；
(9) 法律、法规规定应当纳入劳动合同的其他事项。

另外，用人单位与劳动者可以约定试用期、培训、保守秘密、补充保险和福利待遇等其他事项。