

100个怎么办

许淑红 / 编著

劳动合同法 案例讲堂

(结合劳动合同法实施条例全新解读)



最短的时间、最少精力、最轻松有趣的方式，了解劳动合同法

最通俗的劳动合同法读物

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

D922.52/60

2008

100个怎么办

许淑红 / 编著

劳动合同法 案例讲堂

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

100 个怎么办：劳动合同法案例讲堂 / 许淑红编著.
—北京：中国法制出版社，2008. 10
ISBN 978 - 7 - 5093 - 0788 - 5
I. 1. 1… II. 许… III. 劳动合同法 - 案例 - 分析 - 中国
IV. D920. 5
中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 148671 号

100 个怎么办

——劳动合同法案例讲堂

100 GE ZENMEBAN

——LAODONG HETONGFA ANLI JIANGTANG

编著/许淑红

经销/新华书店

印刷/河北省三河市汇鑫印务有限公司

开本/880 × 1230 毫米 32

版次/2008 年 10 月第 1 版

印张/11.625 字数/130 千

2008 年 10 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 0788 - 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：66010405

市场营销部电话：66033393

邮购部电话：66033288

前 言

2007年6月29日，十届全国人大常委会第28次会议审议通过了《中华人民共和国劳动合同法》，自2008年1月1日起实施。这是继1995年《中华人民共和国劳动法》颁布实施以来我国调整劳动法律关系的第二部大法。

新的《劳动合同法》对劳动合同的订立、履行、变更、解除等都进行了较详细的规定，特别是关于无固定期限劳动合同、试用期、违约金、经济补偿金、赔偿金、劳务派遣等规定，与以往的劳动法相比，有很大的不同之处，在社会上引起了广泛的争议，成为了最吸引公众注意力的法律。一些企业为了规避无固定期限劳动合同的规定，在新法实施前掀起了“解约风暴”。某些外资企业也被新劳动合同法的“严格”规定所“惊吓”，纷纷退资。

为了消除无固定期限合同就是“铁饭碗”、“终身制”的误解，以及对新《劳动合同法》的一些质疑，更好的贯彻实施新《劳动合同法》，2008年9月18日，国务院颁布实施了《中华人民共和国劳动合同法实施条例》。条例进一步细化了劳动合同法的一些条款，对社会普遍关注的劳动合同的订立、解除和终止，劳务派遣及相关法律责任，经济补偿与赔偿金的关系等作出了具体规定。

本书正是在此基础上，特别针对劳动合同法和实施条例

中不同于以往的新规定，结合生活中常见的一些小案例，以案说法的形式、对读者感兴趣的问题，进行专题介绍，既有案例、法条，又有解答和对策，力求通俗易懂。

因时间仓促，本书在编写过程中难免有疏漏之处，还请读者批评指正。

2008 年 10 月

目 录

第一章 总 则

1. 《劳动合同法》与《劳动法》的关系如何？ / 3
2. 保姆能适用《劳动合同法》吗？ / 6
3. 什么是“民办非企业单位”？ / 9
4. 用人单位可以要“他”不要“她”吗？ / 13
5. 得了乙肝就什么工作都不能做了吗？ / 16

第二章 劳动合同的订立

6. 不签订书面劳动合同，支付双倍工资！ / 23
7. 不订立书面劳动合同，固定期限劳动合同变无固定期限劳动合同！ / 28
8. 服装费该由谁买单？ / 30
9. 用人单位能否收取培训费？ / 33

第三章 无固定期限劳动合同

10. 用人单位能拒绝订立无固定期限的劳动合同吗？ / 39
11. 不签订无固定期限劳动合同，支付双倍工资！ / 44
12. 无固定期限劳动合同中的举证责任 / 46

- 13. 两次固定期限劳动合同从何时算起? / 49
- 14. 连续两次订立固定期限劳动合同就一定要签订无固定期限的劳动合同吗? / 52
- 15. 无固定期限劳动合同是“铁饭碗”吗? / 54
- 16. 无固定期限的劳动合同不是临时合同 / 58

第四章 试用期

- 17. 试用期长短有新规定啦! / 63
- 18. 用人单位能先试用, 后签订劳动合同吗? / 66
- 19. 续签劳动合同, 还可以再约定试用期吗? / 68
- 20. 法律承认试用期合同吗? / 72
- 21. 试用期和劳动合同期限之间是什么样的关系? / 75
- 22. 试用期工资有标准吗? / 78
- 23. 试用期内要不要缴纳社会保险? / 83
- 24. 劳动者在试用期内可以随意解除劳动合同吗? / 87
- 25. 试用期内用人单位可以随意解除劳动合同吗? / 91
- 26. 试用期内辞职, 培训费要不要赔? / 95

第五章 服务期

- 27. 特殊专项培训才可以约定服务期 / 101
- 28. 服务期内辞职该赔多少违约金? / 104
- 29. 培训期间的工资属于培训费吗? / 108
- 30. 劳动合同期满, 服务期未满怎么办? / 111
- 31. 服务期内能拒绝签订劳动合同吗? / 115
- 32. 服务期内可否要求增加工资? / 117
- 33. 服务期满, 劳动合同还要履行吗? / 119
- 34. 没有约定服务期, 培训费照样赔! / 121

35. 没有约定服务期，劳动合同期满，培训费赔不赔？

/ 124

36. 约定了服务期，试用期内辞职，培训费赔不赔？

/ 126

37. 报销学习费用，算不算培训？ / 130

38. 服务期越长，对用人单位越有利！ / 133

39. 服务期可不可以累加？ / 136

第六章 竞业禁止

40. 竞业禁止有对价 / 141

41. 竞业禁止有期限 / 145

42. 兼职违反竞业禁止约定吗？ / 147

43. 违反竞业禁止义务，只需赔偿违约金吗？ / 150

44. 没有竞业禁止约定就无需承担法律责任吗？ / 153

45. 竞业禁止不能滥用 / 155

46. 公司高管的竞业禁止义务 / 159

第七章 违约金

47. 提前离开用人单位要交违约金吗？ / 165

48. 2008 年 1 月 1 日前约定的违约金有效吗？ / 169

49. 试用期内辞职，要承担违约金吗？ / 172

50. 不允许约定违约金就等于不要承担违约责任了吗？

/ 175

第八章 劳动合同的效力

51. 劳动者未满 16 岁，劳动合同无效 / 181

52. 劳动合同无效，劳动者还能拿到劳动报酬吗？ / 183

- 53. 伪造学历，劳动合同无效！ / 185
- 54. 劳动合同无效要不要承担法律责任？ / 188
- 55. 简历不实，劳动合同有效还是无效？ / 190
- 56. 用人单位未盖章，劳动合同无效！ / 193
- 57. 劳动合同无效，工资薪金要退还吗？ / 196
- 58. 劳动合同规定在一定期限内不允许生小孩是否有效？
/ 199
- 59. 工伤概不负责？ / 203

第九章 劳动合同的履行和变更

- 60. 工资能用厂里生产的東西抵吗？ / 209
- 61. 什么是支付令？ / 212
- 62. 节假日加班费怎么算？ / 216
- 63. 单位不安排年休假怎么办？ / 218
- 64. 劳动者收入不固定，误工费怎么算？ / 222
- 65. 公司变更，原来的劳动合同怎么办？ / 225
- 66. 公司能单方面变更工作岗位吗？ / 228

第十章 劳动合同的解除和终止

- 67. 劳动者任何时候都可以辞职吗？ / 233
- 68. 劳动者想走就可以走吗？ / 238
- 69. 公司被兼并，原来的劳动合同自动解除了吗？ / 242
- 70. 被判处缓刑要解除劳动合同吗？ / 246
- 71. 医疗期内可以解除劳动合同吗？ / 251
- 72. 怀孕期间，劳动合同期满能终止吗？ / 256
- 73. “死”而复活，劳动合同自动恢复吗？ / 260

第十一章 经济补偿和赔偿金

- 74. 只上一天班也要支付经济补偿吗? / 267
- 75. 不支付经济补偿, 加付赔偿金! / 271
- 76. 劳动合同期满终止, 用人单位要支付经济补偿吗?
/ 274
- 77. 续订劳动合同不成, 要支付经济补偿吗? / 277
- 78. 协商一致解除劳动合同也要支付经济补偿吗? / 280
- 79. 自行辞职就不能获得经济补偿金吗? / 284
- 80. 支付经济补偿的月工资标准是多少? / 287
- 81. 违法解除劳动合同, 经济补偿翻一番! / 291

第十二章 集体合同

- 82. 集体合同如何签订? / 297
- 83. 集体合同何时生效? / 300
- 84. 集体合同如何约束用人单位? / 302

第十三章 劳务派遣

- 85. 什么是劳务派遣? / 309
- 86. 劳务派遣单位是职业介绍所吗? / 313
- 87. 劳务派遣, 工资谁付? / 316
- 88. 劳务派遣, 加班费谁付? / 320
- 89. 劳务派遣公司可以向劳动者收取费用吗? / 323
- 90. 被派遣劳动者“失业”有保障! / 325
- 91. 被派遣劳动者的劳动报酬怎么确定? / 329
- 92. 劳务派遣的工资标准如何确定? / 333
- 93. 被派遣劳动者的“四险一金”由谁交? / 336

94. 被派遣劳动者可以随时解除劳动合同吗? / 339

95. 劳动合同因为用工单位破产而终止吗? / 343

第十四章 非全日制用工

96. 非全日制用工要签订书面的劳动合同吗? / 349

97. 非全日制用工能规定试用期吗? / 352

98. 非全日制用工的劳动报酬是按月支付吗? / 354

99. 非全日制用工的劳动报酬能任意约定吗? / 356

100. 非全日制用工如何终止? / 358



第一章

总 则

《劳动合同法》与《劳动法》的关系如何？

保姆能适用《劳动合同法》吗？

什么是“民办非企业单位”？

用人单位可以要“他”不要“她”吗？

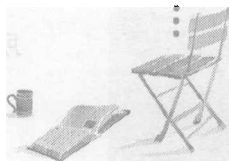
得了乙肝就什么工作都不能做了吗？

《劳动合同法》与《劳动法》 的关系如何？

《劳动合同法》已于2008年1月1日开始施行了。为了更好地保护自己的合法权益，小雨认真学习了《劳动合同法》。

在学习过程中，他发现新的《劳动合同法》在很多方面和《劳动法》的规定不一样，这可让小雨有些迷糊了，这以后签订劳动合同是依照《劳动法》呢，还是依照《劳动合同法》呢？新的《劳动合同法》实施后，《劳动法》是不是就用不上了？他越想越迷糊。

你知道新的《劳动合同法》同《劳动法》是什么关系吗？





解 答

劳动法有广义和狭义之分，简单的说，狭义的劳动法就是专指加上书名号的《劳动法》，是一部法典。广义的劳动法是指所有调整劳动关系的法律规范总称，不仅包括《劳动法》，还包括《就业促进法》、《劳动争议调解仲裁法》等等众多法律规范，当然也就包括了新颁布的《劳动合同法》了。从这个意义上说，《劳动合同法》是劳动法的重要组成部分。

单就狭义的《劳动法》和《劳动合同法》的关系而言，是普通法和特别法的关系，《劳动法》除了规定了劳动合同之外，还规定了劳动法的基本原则、劳动就业、劳动条件、劳动保护、劳动争议、劳动监察等众多方面，而《劳动合同法》仅规定了劳动合同关系。

所谓普通法，是指在一般范围内适用的法律，其效力具有普

.....

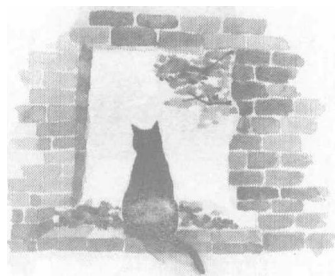
遍性；特别法，是指在特定范围内适用的法律，其效力仅仅及于特定身份的人或者事。一般而言，在法律的适用上面，特别法优于普通法，也即对于《劳动法》和《劳动合同法》都有规定的，适用《劳动合同法》的规定。根据法学原理上的另一条定律，新法优于旧法，《劳动合同法》比《劳动法》颁布晚，在劳动合同关系上更加体现了立法者的新主张，也应如此。

《劳动合同法》没有规定而《劳动法》有规定的，则适用《劳动法》的相关规定。

《劳动合同法》是对《劳动法》第三章的进一步扩充、完善、充实、提高。

《劳动合同法》已于2008年1月1日开始实施，《劳动合同法实施条例》也终于在2008年9月18日正式出台，围绕劳动合同的订立、解除和终止，劳务派遣、法律责任也作出了详细规定。该条例的出台是用人单位贯彻学习《劳动合同法》的主要依据，也是劳动者保护自身合法权益的有力帮手。

弄明白了吗？



2

保姆能适用 《劳动合同法》吗？

