



75个法律问题

135个工作案例



人力资源管理 适用法律法规

[全 案]

王瑞永 编著

- ▶ 应该注意的问题
- ▶ 应该防范的风险
- ▶ 应该规避的纠纷



中国劳动
人事出版社

AMERICAN
OVERSEAS
EDUCATION PRESS

中国劳动
人事出版社

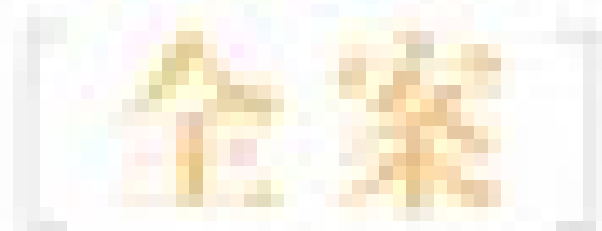
中国劳动人事出版社

中国劳动人事出版社

中国劳动
人事出版社

人力资源管理

适用法律法规



中国劳动人事出版社

中国劳动人事出版社

中国劳动人事出版社

中国劳动人事出版社

中国劳动人事出版社

弗布克人力资源管理操作实务系列

人力资源管理适用 法律法规全案

王瑞永 编著

人民邮电出版社
北 京

图书在版编目 (CIP) 数据

人力资源管理适用法律法规全案 / 王瑞永编著. —北京:
人民邮电出版社, 2009. 10
(弗布克人力资源管理操作实务系列)
ISBN 978-7-115-21490-4

I. 人… II. 王… III. 劳动力资源—资源管理—劳动法—
中国 IV. D922.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 165909 号

内 容 提 要

本书讲解了 75 个企业人力资源工作者应注意的法律问题, 总结了 135 个工作案例, 分析的问题和选取的案例均是人力资源工作者经常遇到也极为关注的焦点。

本书涵盖了员工招聘与录用、劳动合同管理、员工工作时间与休假、工资支付与保险福利、员工培训与绩效考核、企业劳动纪律管理、集体合同、劳务派遣及非全日制用工、外企人力资源管理、劳动争议处理等人力资源管理中的重要内容。本书有助于企业管理者在人力资源管理中规避因操作不当所带来的用工风险和用工成本, 避免劳动争议和纠纷的发生, 帮助人力资源工作者在企业劳动用工方面做到合法化、规范化、合理化。

本书适合企业人力资源管理人员、人事法务工作者及高校相关专业师生阅读参考。

弗布克人力资源管理操作实务系列 人力资源管理适用法律法规全案

-
- ◆ 编 著 王瑞永
责任编辑 庞卫军
 - ◆ 人民邮电出版社出版发行 北京市崇文区夕照寺街 14 号
邮编 100061 电子函件 315@ptpress.com.cn
网址 <http://www.ptpress.com.cn>
北京艺辉印刷有限公司印刷
 - ◆ 开本: 787 × 1092 1/16
印张: 18 2009 年 10 月第 1 版
字数: 161 千字 2009 年 10 月北京第 1 次印刷

ISBN 978-7-115-21490-4

定 价: 38.00 元

读者服务热线: (010) 67129879 印装质量热线: (010) 67129223

反盗版热线: (010) 67171154

前言

企业管理者，特别是企业人力资源管理者，仅仅掌握绩效、培训、薪酬等人力资源的传统管理技术，已经不能适应新劳动关系的发展要求了，企业对劳动关系管理的重视程度伴随着新的《劳动合同法》的颁布已经提升到了一个新的高度。

伴随着劳资矛盾的不断凸显，企业人力资源管理的法制化要求越来越高，人力资源管理正在迈向一个法制化的时代，所有行动必须在相关法律法规的约束下规范运行。

以《劳动合同法》为代表的各种适用于人力资源管理的法律法规，对人力资源的规范化管理做出了相关方面的约束。企业管理者和人力资源管理者必须熟知相关法律法规的内容，这样才能更好地开展人力资源管理工作。

我们按照人力资源工作开展的流程，将招聘、录用、签约、休假、工资、保险、培训、考核、劳动纪律、集体合同、劳务派遣等内容与涉及到的相关法律法规在书中做一一对应的讲解，以便于企业管理者和人力资源管理者开展工作。

对于每项工作的具体事项和细节问题，我们一一举例，并分别加以说明，共给出了 75 个应注意的法律问题，总结了 135 个工作案例，以实现应该注意的问题早注意，应该防范的风险早防范，应该规避的纠纷早规避。

本书采用了问题和法律条文相对应的方式，这样不但方便读者以案例为参考顺利开展工作，而且节约了读者学习、查找和使用相关法律法规的时间，从这个意义上说，本书是一本管理者 and 人力资源管理者工具书和工作指导手册。

除了提供大量的工作案例以外，我们在书中还提供了相关的法律法规、法律文书、合同和文本，以便读者在工作时参照使用。

由于本书涉及的内容比较专业，加之作者知识有限，书中难免出现纰漏或不足之处，恳请读者予以指正，以便我们在修订时进行纠正。

在本书编写过程中，陈剑锐、马锦山负责资料的收集和整理以及数字图表的编排，包萨日娜、刘瑞江参与编写了本书的第 1、2 章，曲宏丽、叶亚宁、郭建国参与编写了本书

的第3、4章，迟语心、艾丽、卫争艳参与编写了本书的第5、6章，段德山、杜立辉、黄琳参与编写了本书的第7、8章，李世东、杨小会、郑卿参与编写了本书的第9、10章，付伟、郭婷、庄俊岩参与编写了本书的第11章，全书由王瑞永统撰定稿。

弗布克 HR 研发中心

目 录

第 1 章 人力资源常用法律法规	1
1.1 劳动法律渊源与效力	2
1.1.1 人力资源劳动法律渊源	2
1.1.2 劳动法律法规的效力	2
1.2 全国性劳动法律法规	3
1.2.1 劳动合同适用法律法规	3
1.2.2 劳动标准适用法律法规	4
1.2.3 社会保险适用法律法规	5
1.2.4 劳动保护适用法律法规	5
1.2.5 劳动争议处理法律法规	6
1.3 地方性劳动法律法规	7
1.3.1 北京市劳动法律法规	7
1.3.2 上海市劳动法律法规	8
1.3.3 广东省劳动法律法规	9
第 2 章 员工招聘与录用管理	11
2.1 招聘与录用	12
2.1.1 招聘信息引起的歧视	12
2.1.2 法律禁止的招聘行为	14
2.1.3 录用员工的背景调查	16
2.1.4 入职手续的风险防范	18
2.2 毕业生录用	21
2.2.1 实习协议的签订	21
2.2.2 就业协议的签订	22
第 3 章 员工劳动合同的管理	25
3.1 劳动合同的订立	26
3.1.1 事实劳动关系的认定	26

3.1.2 劳动合同试用期约定	28
3.1.3 无效劳动合同或条款	30
3.1.4 合同中工资条款约定	33
3.1.5 无固定期限劳动合同签订	35
3.2 合同履行与变更	37
3.2.1 劳动合同履行	37
3.2.2 劳动合同变更	39
3.2.3 劳动合同续订	41
3.2.4 支付经济补偿金的情形	43
3.2.5 经济补偿金该如何计算	48
3.2.6 员工承担违约金的情形	52
3.2.7 企业支付赔偿金的情形	54
3.2.8 员工支付赔偿金的情形	58
3.3 解除和终止合同	60
3.3.1 试用期间合同的解除	60
3.3.2 劳动者解除劳动合同	62
3.3.3 用人单位解除劳动合同	65
3.3.4 劳动合同的终止	71
第4章 员工工作时间与休假	73
4.1 员工工作时间	74
4.1.1 不同工时制度适用情形	74
4.1.2 员工加班相关法律规定	77
4.2 规定员工休息休假	80
4.2.1 法定节假日	80
4.2.2 其他节假日	80
第5章 工资支付与保险福利	83
5.1 员工工资支付	84
5.1.1 试用期的工资约定	84
5.1.2 员工工资发放与支付	85
5.1.3 医疗期间的工资计算	87
5.1.4 女职工“三期”工资计算	89
5.1.5 工资折算和加班费计算	93

5.2 保险福利	98
5.2.1 社会保险费缴纳法律规定	98
5.2.2 北京 2009 年社会保险缴费	102
5.2.3 上海 2009 年社会保险缴费	107
5.2.4 广州 2009 年社会保险缴费	111
5.2.5 员工构成工伤事故的情形	114
5.2.6 工伤认定申请及待遇支付	118
5.2.7 住房公积金	121
第 6 章 员工培训与绩效考核	123
6.1 培训协议订立	124
6.1.1 培训协议服务期限的约定	124
6.1.2 培训协议中违约金的约定	126
6.2 订立保守秘密和竞业限制协议	128
6.2.1 订立保密协议	128
6.2.2 订立竞业限制协议	130
6.3 绩效考核	132
6.3.1 试用期员工考核	132
6.3.2 员工考核时常遇到的问题	133
第 7 章 企业劳动纪律管理	135
7.1 劳动防护和健康检查	136
7.1.1 劳动防护	136
7.1.2 职业病	140
7.2 女职工和未成年工保护	142
7.2.1 女职工特殊劳动保护	142
7.2.2 未成年工特殊劳动保护	144
7.3 企业规章制度管理	147
7.3.1 规章制度生效的要件	147
7.3.2 企业员工纪律管理	149
第 8 章 集体合同、劳务派遣及非全日制用工	151
8.1 集体合同管理中要注意的事项	152
8.1.1 集体合同管理	152

8.1.2 集体合同约束力	155
8.2 劳务派遣管理	157
8.2.1 劳务派遣管理	157
8.2.2 劳务派遣用工	159
8.3 非全日制用工	163
8.3.1 劳动合同管理	163
8.3.2 非全日制用工管理	166
第9章 外企人力资源管理中的法律问题	169
9.1 招聘与社会保险管理	170
9.1.1 外资企业员工招聘管理	170
9.1.2 外资企业社会保险管理	171
9.2 劳动合同管理	172
9.2.1 外资企业劳动合同签订	172
9.2.2 外资企业劳动合同履行	173
第10章 企业劳动争议处理	175
10.1 劳动争议处理	176
10.1.1 劳动争议的法律界定	176
10.1.2 劳动争议的处理程序	178
10.1.3 劳动争议的举证责任	181
10.1.4 劳动争议的仲裁时效	184
10.1.5 劳动争议的一裁终局	186
10.1.6 劳动争议的法律诉讼	189
10.2 劳动争议案例	191
10.2.1 实习生劳动关系认定	191
10.2.2 约定工资中含加班费	193
10.2.3 解除无固定期限合同	195
10.2.4 调岗辞退引起的争议	197
10.2.5 公司活动中工伤认定	200
10.2.6 外派员工培训费赔偿	202
第11章 人力资源相关合同及文本	205
11.1 录用通知书	206

11.2 培训协议书	206
11.3 保密协议书	208
11.4 劳动合同范本	210
11.5 员工手册范本	213
11.6 竞业限制协议书	221
11.7 劳务派遣服务协议书	222
11.8 劳动合同变更协议书	225
11.9 解除劳动合同通知书	226
11.10 终止劳动合同通知书	227
11.11 劳动争议调解申请书	227
11.12 劳动争议调解协议书	228
附 录	229
附录 A 中华人民共和国劳动法	230
附录 B 中华人民共和国劳动合同法	240
附录 C 中华人民共和国劳动合同法实施条例	253
附录 D 北京市劳动合同规定	258
附录 E 上海市劳动合同条例	265

第1章

人力资源常用法律法规

1.1 劳动法律渊源与效力

1.1.1 人力资源劳动法律渊源

人力资源管理者在进行劳动用工管理时，需要熟知并遵守国家的各项法律法规及规范性文件。劳动法律渊源是指法的具体表现形式，即法是由哪个具体的国家机关、通过什么方式并以何种法律文件形式表现，根据创制机关和方式的不同而划分为不同的类别，并具有不同等级的效力范围。图 1-1 所示的是按照法律效力由高到低排列，在企业的人力资源管理中适用，由国家制定认可的劳动法律规范的各种表现形式。

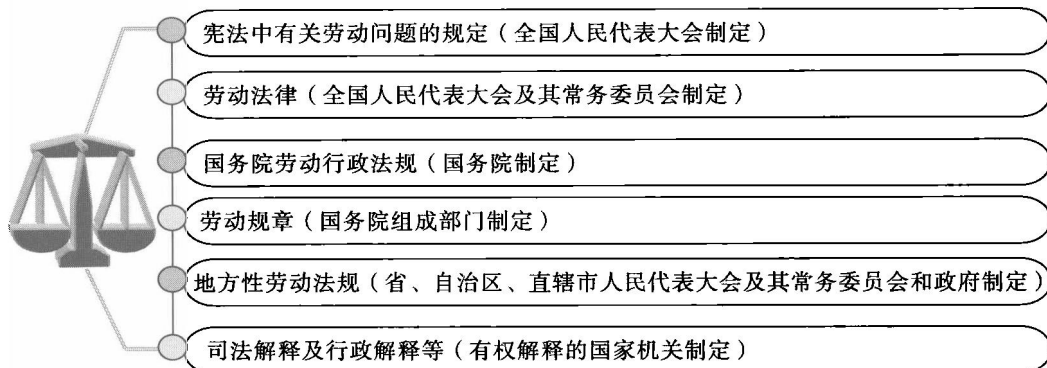


图 1-1 人力资源适用劳动法律渊源

1.1.2 劳动法律法规的效力

宪法是国家的根本大法，具有最高的法律效力，其中相关条款规定了劳动者享有的基本权利，如劳动权、休息权等。

劳动法律的法律效力仅低于宪法，如《中华人民共和国劳动法》、《中华人民共和国劳动合同法》、《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》等。

国务院劳动行政法规的法律效力低于宪法和劳动法律，如《工伤保险条例》、《女职工劳动保护规定》、《国务院关于职工工作时间的规定》等。

劳动规章是国务院下属相关部门（主要是指人力资源和社会保障部）制定和发布的规范性文件，如《劳动人事争议仲裁办案规则》、《企业职工带薪年休假实施办法》等。

地方性劳动法规是由各省、市、自治区、直辖市人民代表大会及其常务委员会和政府

制定的,如《北京市劳动合同规定》、《上海市城镇职工养老保险办法》、《广东省失业保险条例》等。

司法解释主要是《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》,行政解释主要是《关于贯彻执行〈中华人民共和国劳动法〉若干问题的意见》、《劳动部关于职工工作时间有关问题的复函》等。

1.2 全国性劳动法律法规

1.2.1 劳动合同适用法律法规

用人单位在劳动关系、劳动合同管理中适用法律法规及规范性文件如表 1-1 所示。

表 1-1 人力资源管理适用法律法规——劳动关系法

劳动法律法规名称	颁布单位	施行日期
《中华人民共和国劳动法》	全国人大常委会	1995 年 1 月 1 日
《中华人民共和国工会法》(修正)	全国人大常委会	2001 年 10 月 27 日
《中华人民共和国劳动合同法》	全国人大常委会	2008 年 1 月 1 日
《中华人民共和国劳动合同法实施条例》	国务院	2008 年 9 月 18 日
《违反和解除劳动合同的经济补偿办法》	劳动部	1995 年 1 月 1 日
《违反〈劳动法〉有关劳动合同规定的赔偿办法》	劳动部	1995 年 5 月 10 日
《关于实行劳动合同制度若干问题的通知》	劳动部	1996 年 10 月 31 日
《集体合同规定》	劳动和社会保障部	2004 年 5 月 1 日
《关于确立劳动关系有关事项的通知》	劳动和社会保障部	2005 年 5 月 25 日
《〈关于如何确定试用期内不符合录用条件可以解除劳动合同的请示〉的复函》	劳动部办公厅	1995 年 1 月 19 日
《关于试用期内解除劳动合同处理依据问题的复函》	劳动部办公厅	1995 年 10 月 10 日
《〈关于如何理解无效劳动合同有关问题的请示〉的复函》	劳动部办公厅	1995 年 10 月 18 日
《〈关于实行劳动合同制度若干问题的请示〉的复函》	劳动部办公厅	1997 年 9 月 15 日
《关于复转军人军龄及有关人员工龄是否作为计算职工经济补偿金年限的答复意见》	劳动和社会保障部 办公厅	2002 年 1 月 28 日

(续表)

劳动法律法规名称	颁布单位	施行日期
《就业促进法》	全国人大常委会	2008年1月1日
《关于贯彻执行〈中华人民共和国劳动法〉若干问题的意见》	劳动部	1995年8月4日
《中华人民共和国合同法》	全国人大常委会	1999年10月1日

1.2.2 劳动标准适用法律法规

人力资源管理过程中有关工作时间、休息休假及工资支付适用法律法规及规范性文件如表 1-2 所示。

表 1-2 人力资源管理适用法律法规——劳动标准法

	劳动法律法规名称	颁布单位	施行日期
工作时间及 休假法	《国务院关于职工工作时间的规定》	国务院	1995年5月1日
	《全国年节及纪念日放假办法》(修正)	国务院	2008年1月1日
	《职工带薪年休假条例》	国务院	2008年1月1日
	《关于工资总额组成的规定》	国家统计局	1990年1月1日
	《关于企业实行不定时工作制度和综合计算工时工作制的审批办法》	劳动部	1995年1月1日
	《〈国务院关于职工工作时间的规定〉的实施办法》	劳动部	1995年5月1日
	《〈国务院关于职工工作时间的规定〉问题解答》	劳动部	1995年4月22日
	《关于职工工作时间有关问题的复函》	劳动部	1997年9月10日
	《关于非全日制用工若干问题的意见》	劳动和社会保障部	2003年5月30日
工资法	《工资支付暂行规定》	劳动部	1995年1月1日
	《对〈工资支付暂行规定〉有关问题的补充规定》	劳动部	1995年5月12日
	《工资集体协商试行办法》	劳动和社会保障部	2000年11月8日
	《最低工资规定》	劳动和社会保障部	2004年3月1日
	《关于职工全年月平均工作时间和工资折算问题的通知》	劳动和社会保障部	2008年1月3日

1.2.3 社会保险适用法律法规

人力资源管理者为企业员工办理各项社会保险时适用的法律法规及规范性文件如表 1-3 所示。

表 1-3 人力资源管理适用法律法规——社会保险法

劳动法律法规名称	颁布单位	施行日期
《关于建立统一的企业职工基本养老保险制度的决定》	国务院	1997 年 7 月 16 日
《关于建立城镇职工基本医疗保险制度的决定》	国务院	1998 年 12 月 14 日
《失业保险条例》	国务院	1999 年 1 月 22 日
《社会保险费征缴暂行条例》	国务院	1999 年 1 月 22 日
《工伤保险条例》	国务院	2004 年 1 月 1 日
《企业职工生育保险试行办法》	劳动部	1995 年 1 月 1 日
《企业职工工伤保险试行办法》	劳动部	1996 年 10 月 1 日
《社会保险费申报缴纳管理暂行办法》	劳动和社会保障部	1999 年 3 月 19 日
《社会保险登记管理暂行办法》	劳动和社会保障部	1999 年 3 月 19 日
《关于处理工伤争议有关问题的复函》	劳动部办公厅	1996 年 2 月 13 日
《关于职工在工作中遭受让人蓄意伤害是否认定工伤的复函》	劳动和社会保障部 办公厅	2000 年 1 月 13 日

1.2.4 劳动保护适用法律法规

人力资源管理者对企业员工进行劳动保护管理适用的法律法规及规范性文件如表 1-4 所示。

表 1-4 人力资源管理适用法律法规——劳动保护法

劳动法律法规名称	颁布单位	施行日期
《中华人民共和国职业病防治法》	全国人大常委会	2002 年 5 月 1 日
《中华人民共和国安全生产法》	全国人大常委会	2002 年 11 月 1 日
《中华人民共和国未成年人保护法》	全国人大常委会	2007 年 6 月 1 日
《女职工劳动保护规定》	国务院	1988 年 9 月 1 日
《生产安全事故报告和调查处理条例》	国务院	2007 年 6 月 1 日

(续表)

劳动法律法规名称	颁布单位	施行日期
《企业职工患病或非因工负伤医疗期规定》	劳动部	1995年1月1日
《未成年工特殊保护规定》	劳动部	1995年1月1日
《企业职工劳动安全卫生教育管理规定》	劳动部	1995年11月8日
《职业病危害项目申报管理办法》	卫生部	2002年5月1日
《职业健康监护管理办法》	卫生部	2002年5月1日
《职业病诊断与鉴定管理办法》	卫生部	2002年5月1日
《关于印发〈职业病目录〉的通知》	卫生部、劳动和社会保障部	2002年4月18日
《工伤认定办法》	劳动和社会保障部	2004年1月1日
《关于处理工伤争议有关问题的复函》	劳动部办公厅	1996年2月13日
《关于职工在工作中遭受让人蓄意伤害是否认定工伤的复函》	劳动和社会保障部办公厅	2000年1月13日

1.2.5 劳动争议处理法律法规

在处理企业与员工之间发生的劳动争议时适用的法律法规及规范性文件如表 1-5 所示。

表 1-5 人力资源管理适用法律法规——劳动争议处理法

劳动法律法规名称	颁布单位	施行日期
《中华人民共和国劳动争议调解仲裁法》	全国人大常委会	2008年5月1日
《中华人民共和国企业劳动争议处理条例》	国务院	1993年8月1日
《工会参与劳动争议处理试行办法》	全国总工会	1995年8月17日
《最高人民法院关于解除劳动合同的劳动争议仲裁申请期限应当如何起算问题的批复》	最高人民法院	2004年7月29日
《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》	最高人民法院	2001年4月30日
《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(二)》	最高人民法院	2006年10月1日
《劳动人事争议仲裁办案规则》	人力资源和社会保障部	2009年1月1日
《关于职工因岗位变更与企业发生争议等有关问题的复函》	劳动部办公厅	1996年5月30日