

Zhigong Weiquan Zhinan

职工维权指南

主 编 李国根

全国百佳出版社·江西人民出版社

Zhigong Weiquan Zhinan

职工维权指南

主 编 李国根

全国百佳出版社·江西人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

职工维权指南/李国根主编.

—南昌:江西人民出版社,2013.6

ISBN 978-7-210-05975-2

I. ①职… II. ①李… III. ①劳动法—基本知识—中国
IV. ①D922.505

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2012)第 129557 号

职工维权指南

李国根 主编

责任编辑:邓丽红

封面设计:大尉

出版:江西人民出版社

发行:各地新华书店

地址:江西省南昌市三经路 47 号附 1 号

编辑部电话:0791-86898702

发行部电话:0791-86898815

邮编:330006

网址:www.jxp-ph.com

E-mail:jxp-ph@tom.com web@jxp-ph.com

2013 年 6 月第 1 版 2013 年 6 月第 1 次印刷

开本:880 毫米×1230 毫米 1/32

印张:13.25

字数:260 千字

ISBN 978-7-210-05975-2

赣版权登字-01-2013-188

版权所有 侵权必究

定价:28.00 元

承印:南昌市红星印刷有限公司

赣人版图书凡属印刷、装订错误,请随时向承印厂调换

本书编委会

主 编

李国根

副主编

宋亮生 吴荣富

执行主编

方传贤

执行副主编

谢宝兰 金 坤 杨景淇

序

李国根

习近平总书记强调：“要把竭诚为职工群众服务作为工会一切工作的出发点和落脚点，扎扎实实为职工群众做好事、办实事、解难事，不断促进社会主义和谐劳动关系。”南昌市总工会坚持以职工为本，主动依法科学维权，不断发挥工会的特点和优势，大力加强源头参与，推动形成利益协调、诉求表达、矛盾调处和权益保障机制的构建，进一步发展社会主义和谐劳动关系。为切实维护职工群众的合法权益，根据市委创建法治南昌和省总“六五”普法的总体要求，我们组织编写了这本《职工维权指南》。

《职工维权指南》以维护职工群众劳动权益知识为主，涉及《工会法》《劳动法》《劳动合同法》《社会保险法》等十部法律、法规，主要由法律基本知识、维权操作指南、典型案例分析、法律法规汇编四部分组成。本书内容翔实全面，形式活泼多样，融知识性、针对性、实用性与指导性为一体，对增强广大职工群众的法律意识，提高依法维权、科学维权的能力，促进

序

3

劳动关系和谐和社会稳定,具有十分重要的作用。它的出版也将为各级工会组织依法开展工作,突出维护职能提供有力的支持。

希望广大职工群众认真阅读指南,依法理性维护自身利益,促进劳动关系和谐与企业发展,在共享改革发展成果的同时,开拓创新、锐意进取,为南昌全面打造核心增长极、实现中国梦做出新的更大的贡献。

2013年7月16日

目 录

第一部分 法律基本知识

一、工会法	1
工会性质	1
工会的基本职责	1
工会的权利与义务	1
工会的社团法人资格	1
工会会员(代表)大会	2
工会专职主席、专职工作人员的设立	2
工会主席、副主席的产生、调动和罢免	2
基层工会主席、副主席、委员的任期与劳动合同期	2
职工代表大会与民主管理、民主监督	3
公司董事会、监事会成员中的职工代表	3
工会经费	3
工会财产	4
职工民主管理	4
厂务	4
厂务公开	5
厂务公开的基本形式	5

二、劳动法	5
劳动法的适用范围	5
劳动者的基本权利和义务	6
工作时间	6
加班加点	6
休息时间	7
工资	7
工资支付	7
最低工资标准	8
最低工资的法律效力	9
克扣工资	10
无故拖欠工资	10
劳动安全卫生	10
劳动安全卫生设施“三同时”原则	11
劳动保护	11
劳动监察	11
劳动监察的内容	11
集体合同	12
集体合同的内容	12
集体合同的形式	13
集体合同订立的程序	13
工会劳动法律监督	14
工会劳动法律监督的内容	14
基层工会聘任工会劳动法律监督员的程序	15
工会劳动法律监督员的保护	15
集体协商	15

工资集体协商	15
工资集体协商代表	15
企业内部产生的协商代表的待遇及保护	15
工资协议	15
三、劳动合同法	16
劳动合同的内容	16
劳动合同履行	17
劳动合同变更	18
劳动合同解除	18
劳动合同终止	19
试用期	20
劳务派遣	20
劳务派遣的具体形式	21
非全日制用工	22
四、社会保险法	22
社会保险	22
基本养老保险	23
基本养老金的组成	23
领取基本养老金的条件	23
基本医疗保险	23
职工基本医疗保险的覆盖范围	23
工伤保险	24
工伤保险遵循的原则	24
工伤保险的适用范围	24
工伤范围	24

工伤保险待遇	25
职业病	26
不得认定为工伤或者视同工伤的情形	26
失业保险	26
失业保险的参保范围	27
失业保险的特点	27
失业人员	27
领取失业保险金的期限	27
生育保险	28
生育保险费缴纳	28
生育保险待遇	28
五、劳动争议调解仲裁法	29
三方机制	29
劳动争议	30
劳动争议的类型	30
劳动争议调解	30
劳动争议仲裁	31
劳动争议诉讼	31
劳动争议仲裁委员会	31
劳动争议处理程序	31

第二部分 维权操作指南

一、工会在维权中的作用	33
1. 工会工作方针和工会维权观	33

2. 工会主要通过平等协商和集体合同制度维护职工的合法权益	33
3. 工会有权帮助、指导职工签订劳动合同以及代表职工签订集体合同	33
4. 用人单位违法处分职工,工会有权提出意见	35
5. 企业单方面解除职工劳动合同应事先通知工会 ...	35
6. 工会工作人员履行职责,用人单位不能因此解除其劳动合同	36
7. 工会或者职工对用人单位规章制度有权提出异议	37
8. 企业、事业单位无正当理由拖欠工会经费,工会有权向当地人民法院申请支付令	37
9. 侵占工会经费和财产拒不退还的,工会有权提请人民政府或者有关部门予以处理	37
10. 企业、事业单位发生停工、怠工事件,工会有权与企业行政和有关方面进行协商	38
11. 用人单位召开讨论有关工资、福利、劳动安全卫生、社会保险等涉及职工切身利益的会议,工会代表必须参加	39
12. 工会有权参与社会保险重大事项的研究,对与职工社会保险权益有关的事项进行监督	39
13. 发生明显重大事故隐患和职业危害时,工会有权提出建议	40
14. 当发生侵犯职工权益或者工伤事故,工会有权参加调查处理	41
15. 对用人单位履行劳动合同、集体合同的情况,工会有权监督	42
16. 当集体合同履行产生争议,工会可以提请仲裁,	

向人民法院提起诉讼	42
17. 企业、事业单位克扣职工工资、随意延长劳动时 间的,工会有权要求企业、事业单位改正	42
18. 工会有权代表职工与企业进行平等协商	42
19. 工会组织撤销或者解散,其经费财产由上级工会 处置	43
20. 劳动行政部门在监督《劳动合同法》实施的工作中, 应当听取工会意见	43
二、劳动合同的订立的相关问题解答	44
1. 为什么要订立劳动合同?	44
2. 订立劳动合同应遵循什么原则?	44
3. 订立劳动合同的时限?	44
4. 用人单位自用工之日起超过一个月甚至一年仍未 与劳动者签订劳动合同怎么办?	45
5. 劳动双方没有签订书面劳动合同,劳动者如何维 护自己的合法权益?	45
6. 劳动者在用人单位已经上班了,但用人单位没有与劳 动者签订劳动合同,是否意味着劳动关系还没有建立?	46
7. 大学应届毕业生提前签订劳动合同,劳动关系从 何时起算?	46
8. 既然劳动关系是从用工之日起计算,那劳动者就 可以不与用人单位签订劳动合同?	46
9. 事业单位在编制外招用劳动者,也要签订劳动 合同吗?	47
10. 劳动合同该由谁持有?	47
11. 用人单位设立的分支机构如何与劳动者订立劳	

劳动合同?	47
12. 劳动合同中对劳动报酬约定不明确怎么办?	48
13. 什么样的劳动合同无效?	49
14. 无效劳动合同由哪些机构认定?	49
15. 劳动者有欺骗行为的劳动合同解除后,用人单位是否要支付劳动者工作时间的相应报酬?	49
16. 劳动合同被确认无效后,是否需要对被损害方给予赔偿?	49
17. 工作满十年就可签订无固定期限劳动合同吗? ...	50
18. 什么情况下视为用人单位与劳动者已订立无固定期限劳动合同?	50
19. 劳动者符合视为订立无固定期限劳动合同的条件,用人单位仍不与劳动者签订劳动合同怎么办?	50
20. 连续订立两次固定期限劳动合同,第三次订立劳动合同时就可签订无固定期限劳动合同吗?	51
21. 入职时单位不与我签订劳动合同,5个月后单位才要求与我签订,此时我可以不与单位签吗? 如果我不签是否可以拿双倍工资,是否有经济补偿?	52
22. 一年期限的劳动合同,能约定三个月的试用期吗?	52
23. 劳动者在同一用人单位第一次签订劳动合同约定了一次试用期,第二次签订合同还需要约定试用期吗?	53
24. 同一用人单位与同一劳动者多次约定试用期怎么处理?	53
25. 以完成一定工作任务为期限的劳动合同能约定试用期吗?	53
26. 用人单位在试用期内不与劳动者签订劳动合同,	

可以吗?	53
27. 劳动者在试用期能辞职吗?	54
28. 劳动者在试用期内可以随时“走人”吗?	54
29. 在试用期内,用人单位能随意解除劳动合同	
吗?	54
30. 劳动者试用期的工资最低是多少?	55
31. 劳动者试用期期限超过法定期限,用人单位应承	
担什么法律责任?	55
32. 劳动者在试用期间患病,其医疗费由谁承担? ...	55
33. 劳动者在试用期间因工受伤,能享受工伤待	
遇吗?	56
34. 在试用期内单位应该给职工缴纳社会保险	
吗?	56
35. 如何保护劳动者在试用期的合法权益?	56
36. 签订劳动合同要注意什么?	59
37. 劳动者在应聘时有哪些知情权?	60
38. 用人单位能扣押劳动者的身份证吗?	60
39. 什么是劳动者的服务期?	60
40. 用人单位提供什么样的培训才能与职工约定服	
务期?	61
41. 用人单位对职工进行职业培训可以约定服务期	
吗?	61
42. 劳动者违反服务期约定要支付违约金吗?	61
43. 服务期与劳动合同期限不一致时怎么办?	62
44. 什么是商业秘密? 用人单位可以与劳动者签订	
“保密协议”吗?	62
45. 什么是“竞业限制”?	63

46. 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? 63
47. 劳动者违反“竞业限制”约定要支付违约金吗? ... 63
48. 什么人可以签订“竞业限制”协议? 64
49. “竞业限制”的期限最长几年? 64
50. 劳动者违反保密条款或者“竞业限制”条款给用人单位造成损失,承担赔偿责任吗? 64
51. 用人单位在与员工签订的保密协议中(无“竞业限制”条款),可约定由员工承担违约金的条款吗? 64
52. 劳动者履行了“竞业限制”义务,用人单位解除或者终止劳动合同后如何支付劳动者的经济补偿? 65
53. 劳动者在什么情况下可以解除“竞业限制”约定? 65
54. 在“竞业限制”期限内,用人单位能否解除“竞业限制”协议? 65
55. 劳动者违反“竞业限制”约定,向用人单位支付违约金后,劳动者可以离职吗? 65
56. 劳动者在哪些情况下需要承担违约责任? 65
57. 劳动者在没有经营资格的单位付出劳动怎么办? 66
58. 劳动者在合同期内“不得结婚、不得生育”的约定有效吗? 66
59. 劳动合同无效后,用人单位还应当向劳动者支付劳动报酬吗? 67
60. 劳动者遭欠薪有快速解决途径吗? 67
61. 支付令申请书向谁提交? 67
62. 支付令多长时间能送达欠薪单位? 67

63. 如果欠薪单位收到支付令既不提出异议又不履行怎么办? 68

64. 支付令失效后劳动者可以直接起诉到法院吗? 68

三、劳动合同的履行和变更的相关问题解答 68

1. 用人单位只是履行了按月足额支付劳动者劳动报酬的约定,行吗? 68

2. 用人单位可以拖欠或者不足额支付劳动报酬吗? 69

3. 用人单位有强迫劳动等行为要承担什么后果? ... 69

4. 对于管理人员违章指挥,劳动者有权拒绝吗? 69

5. 对于口头违章指挥行为如何举证? 69

6. 用人单位变更名称,原劳动合同是否作废,需要重新签订新的劳动合同吗? 70

7. 用人单位发生合并后,现在的用人单位不承认劳动者以前的工龄,这样对吗? 70

8. 用人单位能随意调整职工工作岗位吗? 70

9. 用人单位实行“末位淘汰制”,将排名末位的员工解聘,这样做是否合法? 70

10. 如何确定员工是否胜任工作? 71

11. 某事业单位开除职工而未通知职工本人,职工与单位是否仍存在人事关系? 72

四、劳动合同的解除和终止的相关问题解答 72

1. 劳动者依照《劳动合同法》规定的条件、程序,可以与用人单位解除固定期限劳动合同、无固定期限劳动合同或者以完成一定工作任务为期限的劳动合同的,有哪

些情形?	72
2. 用人单位依照《劳动合同法》规定的条件、程序,可以与劳动者解除固定期限劳动合同、无固定期限劳动合同或者以完成一定工作任务为期限的劳动合同的,有哪些情形?	73
3. 在哪些情况下劳动者需提前三十日书面通知用人单位解除劳动合同?	74
4. 劳动者解除劳动合同,用人单位应当向劳动者支付经济补偿金的有哪些情形?	75
5. 用人单位解除劳动合同,应当向劳动者支付经济补偿金的有哪些情形?	76
6. 用人单位终止劳动合同,应当向劳动者支付经济补偿金的有哪些情形?	77
7. 法律、行政法规规定的用人单位应当向劳动者支付经济补偿金的有哪些情形?	77
8. 用人单位解除或终止劳动合同无须支付经济补偿的有哪些情形?	78
9. 劳动者行使辞职自由权时,如何保留证据?	78
10. 单位规章制度损害劳动者权益,劳动者可以辞职吗?	79
11. 在哪些情况下劳动者可以立即解除劳动合同,不需事先告知用人单位?	79
12. 劳动者在哪些情形下,用人单位不得解除劳动合同?	79
13. 在哪些情况下用人单位可以提前三十日以书面形式通知劳动者本人或者额外支付劳动者一个月工资后,可以解除劳动合同?	80