



劳动合同法法律制度（下）

【考点 16】劳动合同的终止

1、劳动合同终止的情形：

- (1) 劳动合同期满的；
- (2) 劳动者开始依法享受**基本养老保险待遇**的；
- (3) 劳动者达到**法定退休年龄**的；
- (4) 劳动者死亡，或者被人民法院**宣告死亡**或者**宣告失踪**的；
- (5) 用人单位被依法**宣告破产**的；
- (6) 用人单位被吊销营业执照、责令关闭、撤销或者用人单位决定提前解散的；
- (7) 法律、行政法规规定的其他情形。

2、劳动合同解除和终止的限制性规定

劳动者有下列情形之一的，用人单位既不得适用无过失性辞退或者经济性裁员解除劳动合同的情形解除劳动合同，也不得终止劳动合同，劳动合同应当延续至相应的情形消失时终止：

- (1) 从事接触职业病危害作业的劳动者未进行离岗前职业健康检查，或者疑似职业病病人在诊断或者医学观察期间的；
- (2) 在本单位患职业病或者因工负伤并被确认丧失或者部分丧失劳动能力的；
- (3) 患病或者非因工负伤，在规定的**医疗期**内的；
- (4) 女职工在孕期、产期、哺乳期的；
- (5) 在本单位连续工作**满 15 年**，且距法定退休年龄**不足 5 年**的；
- (6) 法律、行政法规规定的其他情形。

【解释】如果符合因劳动者过错解除劳动合同的情形，则不受上述限制性规定的影响。

【例题 1·单选题】根据劳动合同法法律制度的规定，下列各项情形中，不能导致劳动合同终止的是（ ）。

- A. 劳动者开始依法享受基本养老保险待遇的
- B. 劳动者医疗期内遇劳动合同期满的
- C. 劳动者达到法定退休年龄的
- D. 劳动者被人民法院宣告死亡的

【答案】B

【考点 17】经济补偿的含义

经济补偿金，是指在劳动者**无过错**的情况下，用人单位与劳动者**解除或者终止**劳动合同而依法应给予劳动者的经济补偿，经济补偿金与违约金、赔偿金不同。

1、适用条件不同

(1) 经济补偿金是**法定**的，主要是针对劳动关系的解除和终止，如果劳动者无过错，用人单位则应给予劳动者一定的经济补偿。

(2) 违约金是**约定**的，是劳动者违反了劳动合同中关于**服务期和竞业限制**的约定，而向用人单位支付的违约金。《劳动合同法》禁止用人单位对劳动合同中**服务期和竞业限制**以外的其他事项与劳动者约定违约金。

(3) 赔偿金是指用人单位和劳动者由于自己的过错给对方造成损害时所应承担的不利的法律后果。

2、支付主体不同



老会计-用心传递温度

- (1) 经济补偿金的支付主体只能是**用人单位**。
- (2) 违约金的支付主体只能是**劳动者**。
- (3) 赔偿金的支付主体可能是**用人单位**，也可能是**劳动者**。

【相关链接 1】用人单位未按照劳动合同的约定或者国家规定及时足额支付劳动者劳动报酬的，由劳动行政部门责令限期支付；逾期不支付的，责令用人单位按应付金额**50%以上 100%以下**的标准向劳动者**加付赔偿金**。

【相关链接 2】用人单位安排加班不支付加班费的，由劳动行政部门责令限期支付加班费，逾期不支付的，责令用人单位按应付金额**50%以上 100%以下**的标准向劳动者**加付赔偿金**。

【相关链接 3】因劳动者本人原因给用人单位造成经济损失的，用人单位可以按照劳动合同的约定要求其赔偿经济损失。经济损失的赔偿，可从劳动者本人的工资中扣除，但每月扣除的部分不得超过劳动者**当月工资的 20%**。若扣除后的剩余工资部分**低于当地月最低工资标准**，则按最低工资标准支付。

【例题 1·单选题】甲公司职工吴某因违章操作给公司造成了 8000 元的经济损失，甲公司按照双方劳动合同的约定要求吴某赔偿，并每月从其工资中扣除。已知吴某月工资 2600 元，当地月最低工资标准 2200 元。根据劳动合同法律制度的规定，甲公司每月可以从吴某工资中扣除的法定最高限额为（ ）元。

- A. 440 B. 2600 C. 400 D. 520

【答案】C

【解析】 $2600 - 2600 \times 20\% = 2080$ 元 < 2200 元，甲公司每月应按照不低于 2200 元的标准向吴某发放工资，扣除的最高限额 $= 2600 - 2200 = 400$ （元）。

【例题 2·单选题】根据劳动合同法律制度的规定，下列关于经济补偿金和违约金的表述中，不正确的是（ ）。

- A. 违约金的支付主体只能是劳动者
- B. 违约金只能在服务期和竞业限制条款中约定
- C. 经济补偿金的支付主体只能是用人单位
- D. 经济补偿金只能由用人单位和劳动者在劳动合同中约定

【答案】D

【解析】选项 D：经济补偿金是法定的，不能由用人单位和劳动者在劳动合同中约定。

【考点 18】用人单位应当向劳动者支付经济补偿金的情形

- 1、由**用人单位提出**解除劳动合同并与劳动者协商一致而解除劳动合同的。
- 2、劳动者符合“随时通知解除和无需事先通知即可解除劳动合同”规定的情形而解除劳动合同的。
- 3、用人单位符合“提前 30 日以书面形式通知劳动者本人或者额外支付劳动者 1 个月工资后可以解除劳动合同”规定的情形而解除劳动合同的。
- 4、用人单位符合“可裁减人员规定”而解除劳动合同的。
- 5、除用人单位**维持或者提高**劳动合同约定条件续订劳动合同，劳动者不同意续订的情形外，劳动合同期满终止固定期限劳动合同的。
- 6、以完成一定工作任务为期限的劳动合同因任务完成而终止的。
- 7、用人单位被依法宣告破产、被吊销营业执照、责令关闭、撤销或者用人单位决定提前解散而终止劳动合同的。
- 8、法律、行政法规规定解除或终止劳动合同应当向劳动者支付经济补偿的其他情形。



老会计-用心传递温度

【例题 1·多选题】根据劳动合同法法律制度的规定，下列解除或者终止劳动合同的情形中，用人单位不向劳动者支付经济补偿的有（ ）。

- A. 用人单位通知非全日制用工劳动者终止用工的
- B. 自用工之日起 1 个月内，经用人单位书面通知后，劳动者不与用人单位订立劳动合同，用人单位书面通知劳动者终止劳动关系的
- C. 劳动者达到法定退休年龄而终止劳动合同的
- D. 用人单位因劳动者在试用期间被证明不符合录用条件而解除劳动合同的

【答案】ABCD

【解析】（1）选项 A：非全日制用工双方当事人任何一方都可以随时通知对方终止用工，终止用工的，用人单位不向劳动者支付经济补偿金；（2）选项 B：自用工之日起 1 个月内，经用人单位书面通知后，劳动者不与用人单位订立书面劳动合同的，用人单位应当书面通知劳动者终止劳动关系，无须向劳动者支付经济补偿，但应当依法向劳动者支付其实际工作时间的劳动报酬；（3）选项 C：在劳动合同终止的情形中，用人单位无须支付经济补偿金的有：①劳动合同期满，用人单位维持或者提高原条件续订而劳动者拒绝的；②劳动者开始依法享受基本养老保险待遇的；③劳动者达到法定退休年龄的；④劳动者死亡，或者被人民法院宣告死亡或者宣告失踪的；（4）选项 D：用人单位可以随时通知劳动者解除合同，无须支付经济补偿金。

【考点 19】经济补偿的支付标准

经济补偿金=工作年限×月工资

1、补偿年限

经济补偿金按劳动者在本单位工作的年限，每满 1 年支付 1 个月工资的标准向劳动者支付。6 个月以上不满 1 年的，按 1 年计算；不满 6 个月的，向劳动者支付半个月工资的经济补偿。

2、补偿基数

（1）劳动者在劳动合同解除或者终止前 12 个月的平均工资低于当地最低工资标准的，按照当地最低工资标准计算。计算公式为：

经济补偿金=工作年限×月最低工资标准。

（2）劳动者月工资高于用人单位所在直辖市、设区的市级人民政府公布的本地区上年度职工月平均工资 3 倍的，向其支付经济补偿的标准按职工月平均工资 3 倍的数额支付，向其支付经济补偿的年限最高不超过 12 年。计算公式为：

经济补偿金=工作年限（最高不超过 12 年）×当地上年度职工月平均工资 3 倍

【例题 1·单选题】2018 年 12 月 31 日，甲公司与孙某的劳动合同期满，甲公司不再与其续订。已知孙某在甲公司工作年限为 5 年，劳动合同终止前 12 个月的平均工资为 13000 元，甲公司所在地上年度职工月平均工资为 4000 元，当地月最低工资标准为 2000 元。根据劳动合同法法律制度的规定，劳动合同终止时，甲公司依法应向孙某支付的经济补偿数额为（ ）。

- A. 10000 元
- B. 65000 元
- C. 20000 元
- D. 60000 元

【答案】D

【解析】甲公司应向孙某支付的经济补偿金=4000×3×5=60000（元）。

【考点 20】经济补偿金的支付

1、合法解除或者终止劳动合同



老会计-用心传递温度

用人单位应当在解除或者终止劳动合同时向劳动者支付经济补偿的，在办结**工作交接时**支付。用人单位未依照规定向劳动者支付经济补偿的，由劳动行政部门责令限期支付经济补偿；逾期不支付的，责令用人单位按应付金额 50%以上 100%以下的标准向劳动者**加付赔偿金**。

2、违法解除或者终止劳动合同

用人单位违反规定解除或者终止劳动合同，劳动者要求继续履行劳动合同的，用人单位应当继续履行；劳动者不要求继续履行劳动合同或者劳动合同已经不能继续履行的，用人单位应当依照《劳动合同法》规定的**经济补偿标准的 2 倍向劳动者支付赔偿金**；支付了赔偿金的，不再支付经济补偿金。

【例题 1·多选题】根据劳动合同法律制度的规定，下列关于用人单位违法解除劳动合同法律后果的表述中，正确的有（ ）。

- A. 用人单位支付了赔偿金的，不再支付经济补偿
- B. 违法解除劳动合同赔偿金的计算年限自用工之日起计算
- C. 劳动者要求继续履行且劳动合同可以继续履行的，用人单位应当继续履行
- D. 劳动者不要求继续履行劳动合同的，用人单位应按经济补偿标准的 2 倍向劳动者支付赔偿金

【答案】 ABCD

【考点 21】劳务派遣

1、劳务派遣的基本概念

劳务派遣是指劳务派遣单位与劳动者订立劳动合同，劳务派遣单位与用工单位订立劳务派遣协议，由被派遣劳动者向用工单位给付劳务。

【解释】劳务派遣协议应当约定：（1）派遣岗位和人员数量；（2）派遣期限；（3）劳动报酬和社会保险费的数额与支付方式；（4）违反协议的责任。

2、劳务派遣用工的适用范围

（1）劳动合同用工是我国企业的基本用工形式，劳务派遣用工只是补充形式，只能在**临时性、辅助性或者替代性**的工作岗位上实施。

①临时性工作岗位是指存续时间**不超过 6 个月**的岗位。

②辅助性工作岗位是指为主营业务岗位提供服务的非主营业务岗位。

③替代性工作岗位是指用工单位的劳动者因脱产学习、休假等原因无法工作的一定期间内，可以由其他劳动者替代工作的岗位。

（2）用工单位应当严格控制劳务派遣用工数量，使用的被派遣劳动者数量不得超过其**用工总量的 10%**。

（3）用人单位不得设立劳务派遣单位**向本单位或者所属单位**派遣劳动者。

（4）用工单位不得将被派遣劳动者再派遣到其他用人单位。

（5）劳务派遣单位不得以**非全日制用工**形式招用被派遣劳动者。

3、用人单位的义务

（1）劳务派遣单位应当履行**用人单位**对劳动者的义务。

（2）劳务派遣单位应当与被派遣劳动者订立**2 年以上**的固定期限劳动合同，**按月**支付劳动报酬；被派遣劳动者在无工作期间，劳务派遣单位应当按照所在地人民政府规定的**最低工资标准**，向其按月支付报酬。

（3）劳务派遣单位应当将劳务派遣协议的内容告知被派遣劳动者，不得克扣用工单位按照劳务派遣协议支付给被派遣劳动者的劳动报酬。

（4）劳务派遣单位和用工单位不得向被派遣劳动者收取费用。

4、被派遣劳动者的权利

（1）被派遣劳动者享有与用工单位的劳动者同工同酬的权利。



老会计-用心传递温度

(2) 被派遣劳动者有权在劳务派遣单位或者用工单位依法参加或者组织工会，维护自身的合法权益。

5、用工单位给被派遣劳动者造成损害的，劳务派遣单位和用工单位承担**连带赔偿责任**。

【例题 1 • 单选题】根据劳动合同法律制度的规定，劳务派遣临时性岗位最长期限为（ ）。

- A. 3 个月
- B. 6 个月
- C. 9 个月
- D. 12 个月

【答案】B

【例题 2 • 多选题】根据劳动合同法律制度的规定，下列工作岗位中，企业可以采用劳务派遣用工形式的有（ ）。

- A. 主营业务岗位
- B. 替代性岗位
- C. 临时性岗位
- D. 辅助性岗位

【答案】BCD

【例题 3 • 单选题】乙劳务派遣公司应甲公司要求，将张某派遣到甲公司工作。根据劳动合同法律制度的规定，下列关于该劳务派遣用工的表述中，正确的是（ ）。

- A. 乙公司应向张某按月支付劳动报酬
- B. 甲公司可以将张某再派遣到其他用人单位
- C. 乙公司可以向张某收取劳务中介费
- D. 甲公司与张某之间存在劳动合同关系

【答案】A

【解析】(1) 选项 A：劳务派遣单位（乙公司）应当与被派遣劳动者（张某）订立 2 年以上的固定期限劳动合同，按月支付劳动报酬；(2) 选项 B：用工单位（甲公司）不得将被派遣劳动者再派遣到其他用人单位；(3) 选项 C：劳务派遣单位（乙公司）和用工单位（甲公司）均不得向劳动者（张某）收取费用；(4) 选项 D：用人单位（乙公司）应当与劳动者（张某）订立劳动合同，甲公司与张某之间并不存在劳动合同关系。

【例题 4 • 单选题】根据劳动合同法律制度的规定，下列关于劳务派遣用工形式的表述中，不正确的是（ ）。

- A. 被派遣劳动者在无工作期间，劳务派遣单位应当按照所在地人民政府规定的最低工资标准，向其按月支付报酬
- B. 劳务派遣单位可与被派遣劳动者订立 1 年期劳动合同
- C. 用人单位不得设立劳务派遣单位向本单位或者所属单位派遣劳动者
- D. 被派遣劳动者享有与用工单位的劳动者同工同酬的权利

【答案】B

【考点 22】集体合同

1、集体合同的概念

集体合同是**工会**代表企业职工一方与企业签订的以劳动报酬、工作时间、休息休假、劳动安全卫生、保险福利等为主要内容的书面协议。

2、集体合同的订立

(1) 经双方协商代表协商一致的集体合同草案或专项集体合同草案应当提交职工代表大会或者全体职工讨论。职工代表大会或者全体职工讨论集体合同草案，应当有 **2/3 以上**职工代表或者职工出席，且须经全体职工代表**半数以上**或者全体职工**半数以上**同意，方获通过。

(2) 集体合同订立后，应当报送劳动行政部门。劳动行政部门自收到集体合同文本之日起 **15 日内**未提出异议的，**集体合同即行生效**。



老会计-用心传递温度

(3) 集体合同中劳动报酬和劳动条件等标准**不得低于**当地人民政府规定的最低标准；用人单位与劳动者订立的劳动合同中劳动报酬和劳动条件等标准**不得低于**集体合同规定的标准。

(4) 依法订立的集体合同对**用人单位和劳动者**具有约束力。行业性、区域性集体合同对当地本行业、本区域的用人单位和劳动者具有约束力。

【例题 1·判断题】集体合同中劳动报酬和劳动条件等标准不得低于当地人民政府规定的最低标准。()

【答案】√

表 8-3 集体合同 VS 劳动合同

	集体合同	劳动合同
签订主体	工会与用人单位	用人单位与劳动者个人
签订目的	维护员工整体利益	维护劳动者本人的个人权益
合同内容	涉及到劳动关系的方方面面	仅涉及合同双方当事人的权利义务
法律效力	对用人单位和全体劳动者具有约束力	仅对合同双方当事人产生约束力

【考点 23】劳动争议的解决方法

1、劳动争议的解决方法有**协商、调解、仲裁和诉讼**。发生劳动争议，劳动者可以与用人单位协商，也可以请工会或者第三方共同与用人单位协商，达成和解协议；当事人不愿意协商、协商不成或者达成和解协议后不履行的，可以向调解组织申请调解；不愿调解、调解不成或者达成调解协议后不履行的，可以向劳动争议仲裁委员会申请仲裁；对仲裁裁决不服的，除《调解仲裁法》另有规定的以外，可以向人民法院提起诉讼。

2、劳动仲裁是当事人向人民法院提起诉讼的**前置程序**。

【例题 1·多选题】用人单位与劳动者发生劳动争议，可以采取的解决方法有()。

A. 协商 B. 调解 C. 仲裁 D. 诉讼

【答案】ABCD

【考点 24】劳动仲裁

1、劳动仲裁的管辖

(1) 劳动争议由劳动合同履行地或者用人单位所在地的仲裁委员会管辖。

(2) 双方当事人分别向劳动合同履行地和用人单位所在地的仲裁委员会申请仲裁的，由**劳动合同履行地**的仲裁委员会管辖。有多个劳动合同履行地的，由最先受理的仲裁委员会管辖。劳动合同履行地不明确的，由用人单位所在地的仲裁委员会管辖。

2、仲裁时效

(1) 劳动争议申请仲裁的时效期间为**1 年**，仲裁时效期间从当事人知道或者应当知道其权利被侵害之日起计算。

(2) 劳动关系存续期间因**拖欠劳动报酬**发生争议的，劳动者申请仲裁不受 1 年仲裁时效期间的限制；但是，劳动关系终止的，应当**自劳动关系终止之日起 1 年内**提出。



老会计-用心传递温度

【例题1·单选题】2016年7月10日，刘某到甲公司上班。甲公司自2016年9月10日起一直拖欠其劳动报酬，直至2017年1月10日双方劳动关系终止。根据劳动争议调解仲裁法律制度的规定，下列关于刘某申请劳动仲裁期间的表述中，正确的是（ ）。

- A. 应自2016年9月10日起1年内提出申请
- B. 应自2016年9月10日起3年内提出申请
- C. 应自2017年1月10日起1年内提出申请
- D. 应自2016年7月10日起3年内提出申请

【答案】C

【解析】劳动关系终止的，应当自劳动关系终止之日（2017年1月10日）起1年内提出。

3、仲裁时效的中止和中断

（1）仲裁时效的中止

因**不可抗力**或者有其他正当理由（无民事行为能力或者限制民事行为能力劳动者的法定代理人未确定等），当事人不能在仲裁时效期间申请仲裁的，仲裁时效中止。从中止时效的原因消除之日起，仲裁时效期间继续计算。

（2）仲裁时效的中断

劳动仲裁时效，因当事人一方向对方当事人**主张权利**（即一方当事人通过协商、申请调解等方式向对方当事人主张权利的）；或者向有关部门**请求权利救济**（即一方当事人通过向有关部门投诉，向仲裁委员会申请仲裁，向人民法院起诉或者申请支付令等方式请求权利救济的）；或者对方当事人**同意履行义务**而中断。从中断事由消除时起，仲裁时效期间重新计算。

4、劳动仲裁的基本制度

（1）先行调解原则

仲裁庭在作出裁决前，**应当**先行调解。调解达成协议的，仲裁庭应当制作调解书。调解书经双方当事人签收后，发生法律效力。

（2）公开仲裁制度

劳动争议仲裁**公开进行**，但当事人协议不公开或者涉及**商业秘密和个人隐私**的，经相关当事人书面申请，仲裁委员会应当不公开审理。

（3）仲裁庭制度

仲裁庭由3名仲裁员组成，设首席仲裁员。简单劳动争议案件可以由1名仲裁员独任仲裁。

（4）回避制度

仲裁员有下列情形之一的，应当回避，当事人也有权以口头或者书面方式提出回避申请：

- ①是本案当事人或者当事人、代理人的近亲属的；
- ②与本案有利害关系的；
- ③与本案当事人、代理人有其他关系，可能影响公正裁决的；
- ④私自会见当事人、代理人，或者接受当事人、代理人请客送礼的。

5、仲裁庭裁决劳动争议案件，应当自仲裁委员会受理仲裁申请之日起**45日内**结束。案情复杂需要延期的，经仲裁委员会主任批准，可以延期并书面通知当事人，但是延长期限**不得超过15日**。逾期未作出仲裁裁决的，当事人可以就该劳动争议事项向人民法院提起诉讼。

6、裁决应当按照**多数仲裁员**的意见作出；仲裁庭不能形成多数意见时，裁决应当按照**首席仲裁员**的意见作出。

7、劳动仲裁的裁决

下列劳动争议，除《调解仲裁法》另有规定的外，仲裁裁决为**终局裁决**，裁决书自**作出**之日起发生法律效力：



老会计-用心传递温度

(1) 因执行国家的劳动标准在工作时间、休息休假、社会保险等方面发生的争议。

(2) 追索劳动报酬、工伤医疗费、经济补偿金或者赔偿金，不超过当地月最低工资标准 12 个月金额的争议。

【解释】 (1) 对终局裁决不服，用人单位不能提起劳动诉讼，但劳动者可以自收到仲裁裁决书之日起 15 日内向人民法院提起劳动诉讼；(2) 对非终局裁决不服，用人单位和劳动者均可以自收到仲裁裁决书之日起 15 日内提起诉讼。

8、终局裁决的撤销

用人单位有证据证明终局仲裁裁决有下列情形之一的，可以自收到仲裁裁决书之日起 30 日内向劳动争议仲裁委员会所在地的中级人民法院申请撤销仲裁裁决：

- (1) 适用法律、法规确有错误的；
- (2) 劳动争议仲裁委员会无管辖权的；
- (3) 违反法定程序的；
- (4) 裁决所根据的证据是伪造的；
- (5) 对方当事人隐瞒了足以影响公正裁决的证据的；
- (6) 仲裁员在仲裁该案件时有索贿受贿、徇私舞弊、枉法裁决行为的。

【解释】 终局仲裁裁决被人民法院裁定撤销的，当事人可以自收到裁定书之日起 15 日内就该劳动争议事项向人民法院提起劳动诉讼。

9、裁决的执行

当事人对发生法律效力的调解书、裁决书，应当依照规定的期限履行。一方当事人逾期不履行的，另一方当事人可以依照《民事诉讼法》的有关规定向人民法院申请执行。

被申请人提出证据证明劳动争议仲裁裁决书、调解书有下列情形之一的，并经审查核实的，人民法院可以裁定不予执行：①裁决的事项不属于劳动争议仲裁范围，或者劳动争议仲裁机构无权仲裁的；②适用法律、法规确有错误的；③违反法定程序的；④裁决所根据的证据是伪造的；⑤对方当事人隐瞒了足以影响公正裁决的证据的；⑥仲裁员在仲裁该案时有索贿受贿、徇私舞弊、枉法裁决行为的；⑦人民法院认定执行该劳动争议仲裁裁决违背社会公共利益的。人民法院在不予执行的裁定书中，应当告知当事人在收到裁定书之次日起 30 日内，可以就该劳动争议事项向人民法院提起诉讼。

【例题 1·判断题】 用人单位对劳动争议终局裁决不服的，可以自收到仲裁裁决书之日起 15 日内向人民法院提起诉讼。()

【答案】 ×

【解析】 对终局裁决不服，用人单位不能提起劳动诉讼。

【例题 2·单选题】 根据劳动争议调解仲裁法律制度的规定，下列关于劳动争议终局裁决效力的表述中，正确的是()。

- A. 一方当事人逾期不履行终局裁决的，另一方当事人可以向劳动争议仲裁委员会申请强制执行
- B. 终局裁决被人民法院裁定撤销的，当事人可以自收到裁定书之日起 15 日向人民法院提起诉讼
- C. 劳动者对终局裁决不服的，不得向人民法院提起诉讼
- D. 用人单位对终局裁决不服的，应向基层人民法院申请撤销

【答案】 B

【解析】 (1) 选项 A：另一方当事人可以向人民法院（而非劳动争议仲裁委员会）申请执行；(2) 选项 C：对终局裁决不服，用人单位不能提起劳动诉讼，但劳动者可以向人民法院提起劳动诉讼；(3) 选项 D：只有用人单位有证据证明终局裁决符合法定情形的，才可以向劳动争议仲裁委员会所在地的中级人民法院申请撤销，但并不意味着“只要用人单位对终局裁决不服，就可以向人民法院申请撤销”。



社会保险法律制度

【考点 25】基本养老保险

1、职工基本养老保险费的缴纳

(1) 职工基本养老保险基金由**用人单位**和**个人缴费**以及**政府补贴**等组成。

(2) 基本养老保险实行社会统筹与个人账户相结合，单位缴费记入基本养老保险统筹基金。基本养老保险基金出现支付不足时，政府给予补贴。

2、个人缴费

(1) 按照现行政策，职工个人按照本人缴费工资的 8% 缴费，记入个人账户。

(2) 个人缴费**不计征个人所得税**，在计算个人所得税的应税收入时，应当扣除个人缴纳的养老保险费。

(3) 缴费基数，一般为职工本人上一年度月平均工资。本人月平均工资低于当地职工月平均工资 60% 的，按当地职工月平均工资的 **60%** 作为缴费基数。本人月平均工资高于当地职工月平均工资 300% 的，按当地职工月平均工资的 **300%** 作为缴费基数。

【解释】各省应以本省城镇**非私营单位**就业人员平均工资和城镇**私营单位**就业人员平均工资加权计算的全口径城镇单位就业人员平均工资，核定社保个人缴费基数上下限。

【例题 1·单选题】甲公司职工孙某已参加职工基本养老保险，月工资 15000 元。已知甲公司所在地职工月平均工资为 4000 元，月最低工资标准为 2000 元。计算甲公司每月应从孙某工资中扣缴基本养老保险费的下列算式中，正确的是（ ）。

A. $15000 \times 8\% = 1200$ （元）

B. $4000 \times 3 \times 8\% = 960$ （元）

C. $2000 \times 3 \times 8\% = 480$ （元）

D. $4000 \times 8\% = 320$ （元）

【答案】B

【解析】孙某月工资高于当地职工月平均工资的 300%，应以当地职工月平均工资的 300% 作为缴费基数。

3、个人账户

(1) 个人账户不得提前支取，记账利率**不得低于**银行定期存款利率，**免征利息税**。

(2) 个人跨统筹地区就业的，其基本养老保险关系、基本医疗保险关系和失业保险关系随本人转移，缴费年限**累计计算**。

(3) 参加职工基本养老保险的个人死亡后，其个人账户中的余额可以全部依法继承。

【例题 1·单选题】根据社会保险法律制度的规定，下列关于职工基本养老保险个人账户的表述中，不正确的是（ ）。

A. 个人账户记账利息计征利息税

B. 参保职工死亡后，其个人账户中的余额可以全部依法继承

C. 个人账户不得提前支取

D. 职工按照国家规定缴纳的基本养老保险费记入个人账户

【答案】A

4、特殊规定

(1) 无雇工的个体工商户、未在用人单位参加基本养老保险、基本医疗保险的非全日制从业人员以及其他灵活就业人员可以参加**基本养老保险、基本医疗保险**，由个人缴纳基本养老保险费、基本医疗保险费。



老会计-用心传递温度

(2) 城镇个体工商户和灵活就业人员参加职工基本养老保险的,按照本地全口径城镇单位就业人员平均工资核定社保个人缴费基数上下限,允许缴费人在 60%至 300%之间选择适当的缴费基数。缴费比例为 20%。

其中 8%记入个人账户。

5、职工基本养老保险享受条件

(1) 年龄条件:达到法定退休年龄

(2) 缴费条件:累计缴费满 15 年

6、职工基本养老保险待遇

(1) 职工基本养老金

(2) 丧葬补助金和遗属抚恤金

参加基本养老保险的个人,因病或者非因工死亡的,其遗属可以领取丧葬补助金和抚恤金,所需资金从基本养老保险基金中支付。

(3) 病残津贴

参加基本养老保险的个人,在未达到法定退休年龄时因病或者非因工致残完全丧失劳动能力的,可以领取病残津贴,所需资金从基本养老保险基金中支付。

【例题 1·单选题】根据社会保险法律制度的规定,参加基本养老保险的个人,达到法定退休年龄并且累计缴费满()年的,按月领取基本养老金。

A. 10

B. 15

C. 20

D. 25

【答案】B

【例题 2·多选题】根据社会保险法律制度的规定,参加基本养老保险的个人,因病或者非因工死亡,下列各项中,其遗属可以领取的有()。

A. 一次性工亡补助金

B. 抚恤金

C. 伤残津贴

D. 丧葬补助金

【答案】BD

【考点 26】基本医疗保险

1、用人单位缴纳的基本医疗保险费分为两部分,一部分用于建立统筹基金,一部分划入个人账户。由统筹地区根据个人账户的支付范围和职工年龄等因素确定用人单位所缴医疗保险费划入个人账户的具体比例,一般为 30%左右。

【例题 1·单选题】甲公司职工周某月工资为 6800 元,已知当地职工基本医疗保险的单位缴费率为 6%,职工个人缴费率为 2%,用人单位所缴医疗保险费划入个人账户的比例为 30%。根据社会保险法律制度的规定,关于周某个人医疗保险账户每月存储额的下列计算中,正确的是()。

A. $6800 \times 6\% \times 30\% = 122.4$ (元)

B. $6800 \times 2\% + 6800 \times 6\% \times 30\% = 258.4$ (元)

C. $6800 \times 2\% = 136$ (元)

D. $6800 \times 2\% + 6800 \times 6\% = 544$ (元)

【答案】B

【解析】(1) 周某每月从工资中扣除 136 元 ($6800 \times 2\%$) 存入其医疗保险个人账户;(2) 单位每月缴费中转入周某个人账户金额 $= 6800 \times 6\% \times 30\% = 122.4$ (元);(3) 周某个人医疗保险账户每月储存额 $= 136 + 122.4 = 258.4$ (元)。

2、基本医疗保险基金不支付的医疗费用



老会计-用心传递温度

- (1) 应当从工伤保险基金中支付的;
- (2) 应当由第三人负担的;
- (3) 应当由公共卫生负担的;
- (4) 在境外就医的。

【解释】医疗费用应当由第三人负担，第三人不支付或者无法确定第三人的，由基本医疗保险基金先行支付。基本医疗保险基金先行支付后，有权向第三人追偿。

3、全面推进生育保险和职工基本医疗保险合并实施

根据国务院办公厅 2019 年 3 月 6 日印发的《关于全面推进生育保险和职工基本医疗保险合并实施的意见》，推进两项保险合并实施，统一参保登记，即**参加职工基本医疗保险的在职职工同步参加生育保险**。统一基金征缴和管理，生育保险基金并入职工基本医疗保险基金，按照用人单位参加生育保险和职工基本医疗保险的缴费比例之和确定新的用人单位职工基本医疗保险费率，**个人不缴纳生育保险费**。两项保险合并实施后实行统一定点医疗服务管理，统一经办和信息服务。确保职工生育期间的**生育保险待遇不变**。

【考点 27】失业保险

1、失业保险待遇的享受条件

- (1) 失业前用人单位和本人已经缴纳失业保险费**满 1 年**;
- (2) 非因本人意愿中断就业的;
- (3) 已经进行失业登记，并有求职要求的。

【解释】非因本人意愿中断就业的情形包括：(1) 终止劳动合同的；(2) 被用人单位解除劳动合同的；(3) 被用人单位开除、除名和辞退的；(4) 用人单位以暴力、威胁或者非法限制人身自由的手段强迫劳动，劳动者解除劳动合同的；(5) 用人单位未按照劳动合同约定支付劳动报酬或者提供劳动条件，劳动者解除劳动合同的；(6) 法律、行政法规另有规定的。

2、失业保险金的领取期限

(1) 用人单位应当及时为失业人员出具**终止或者解除劳动关系的证明**，并将失业人员的名单自终止或者解除劳动关系之日起 7 日内报受理其失业保险业务的经办机构备案。

(2) 失业人员应当持本单位为其出具的终止或者解除劳动关系的证明，及时到指定的公共就业服务机构办理**失业登记**。

(3) 失业人员应在终止或者解除劳动合同之日起 **60 日内**到受理其单位失业保险业务的经办机构申领失业保险金。

(4) 失业人员失业前用人单位和本人累计缴费满 1 年不足 5 年的，领取失业保险金的期限最长为 12 个月；累计缴费满 5 年不足 10 年的，领取失业保险金的期限最长为 18 个月；累计缴费 10 年以上的，领取失业保险金的期限最长为 24 个月。

(5) 自 2019 年 12 月起，对领取失业保险金到期仍未就业，距退休年龄不足 1 年的失业人员，失业保险金延发至退休。

表 8-5 领取失业保险金的期限

缴费年限	领取失业保险金的期限
1 年 ≤ 缴费期限 < 5 年	≤ 12 个月
5 年 ≤ 缴费期限 < 10 年	≤ 18 个月
缴费期限 ≥ 10 年	≤ 24 个月



老会计-用心传递温度

【例题1·单选题】吴某因劳动合同终止而失业。已知吴某工作年限已满6年，缴纳失业保险费的时间已满4年，且符合失业保险待遇享受条件。根据社会保险法律制度的规定，吴某领取失业保险金的最长期限为（ ）。

- A. 12个月 B. 24个月 C. 6个月 D. 18个月

【答案】A

【解析】失业保险金的领取期限取决于“用人单位和本人的累计缴费年限”，与“本人工作年限”无关。

3、失业保险金的发放标准

失业保险金的标准，不得低于城市居民**最低生活保障标准**，一般也不高于当地**最低工资标准**，具体数额由省、自治区、直辖市人民政府确定。

4、其他失业保险待遇

（1）领取失业保险金期间享受基本医疗保险待遇

失业人员在领取失业保险金期间，参加职工基本医疗保险，**享受基本医疗保险待遇**。失业人员应当缴纳的基本医疗保险费从失业保险基金中支付，**个人不缴纳基本医疗保险费**。

（2）领取失业保险金期间的死亡补助

失业人员在领取失业保险金期间死亡的，参照当地对在职职工死亡的规定，向其遗属发给一次性**丧葬补助金和抚恤金**，所需资金从失业保险基金中支付。

【解释】个人死亡同时符合领取基本养老保险丧葬补助金、工伤保险丧葬补助金和失业保险丧葬补助金条件的，其遗属只能选择领取其中的一项。

（3）职业介绍与职业培训补贴

失业人员在领取失业保险金期间，应当积极求职，接受职业介绍和职业培训。失业人员接受职业介绍、职业培训的补贴由失业保险基金按照规定支付。

（4）2022年1月1日至12月31日期间新参保人员，缴费不满1年的农民工，发放临时生活补贴。

【例题1·多选题】甲公司职工高某因公司被依法宣告破产而失业。已知高某失业前，甲公司与高某已累计缴纳失业保险满4年，失业后高某及时办理了失业登记。根据社会保险法律制度的规定，下列表述中，正确的有（ ）。

- A. 高某在领取失业保险金期间，不参加职工基本医疗保险，亦不享受基本医疗保险待遇
B. 高某领取失业保险金的标准，不得低于城市居民最低生活保障标准
C. 高某领取失业保险金的标准，不得低于当地最低工资标准
D. 高某领取失业保险金的期限最长为12个月

【答案】BD

5、停止享受失业保险待遇的情形

- （1）重新就业的；
- （2）应征服兵役的；
- （3）移居境外的；
- （4）享受基本养老保险待遇的；
- （5）被判刑收监执行的；
- （6）无正当理由，拒不接受当地人民政府指定部门或者机构介绍的适当工作或者提供的培训的；
- （7）有法律、行政法规规定的其他情形的。



老会计-用心传递温度

【例题 1·多选题】根据社会保险法律制度的规定，失业人员领取失业保险金期间发生的下列情形中，应当停止领取失业保险金并同时停止享受其他失业保险待遇的有（ ）。

- A. 重新就业
- B. 依法享受基本养老保险待遇
- C. 服兵役
- D. 移民国外

【答案】ABCD

【考点 28】工伤的认定

1、应当认定工伤的情形

- (1) 在工作时间和工作场所内，因工作原因受到事故伤害的；
- (2) 工作时间前后在工作场所内，从事与工作有关的预备性或者收尾性工作受到事故伤害的；
- (3) 在工作时间和工作场所内，因履行工作职责受到暴力等意外伤害的；
- (4) 患职业病的；
- (5) 因工外出期间，由于工作原因受到伤害或者发生事故下落不明的；
- (6) 在上下班途中，受到非本人主要责任的交通事故或者城市轨道交通、客运轮渡、火车事故伤害的；
- (7) 法律、行政法规规定应当认定为工伤的其他情形。

2、视同工伤的情形

- (1) 在工作时间和工作岗位，突发疾病死亡或者在 48 小时之内经抢救无效死亡的；
- (2) 在抢险救灾等维护国家利益、公共利益活动中受到伤害的；
- (3) 原在军队服役，因战、因公负伤致残，已取得革命伤残军人证，到用人单位后旧伤复发的。

3、不认定为工伤的情形

- (1) 故意犯罪；
- (2) 醉酒或者吸毒；
- (3) 自残或者自杀。

【例题 1·多选题】根据社会保险法律制度的规定，职工出现伤亡的下列情形中，视同工伤的有（ ）。

- A. 在工作时间和工作岗位，突发疾病在 48 小时内经抢救无效死亡的
- B. 在抢险救灾等维护国家利益、公共利益活动中受到伤害的
- C. 在工作时间和工作场所内，因履行工作职责受到暴力伤害的
- D. 在工作时间和工作岗位，突发疾病死亡

【答案】ABD

【解析】选项 C：应当认定为工伤（而非视同工伤）。

【考点 29】工伤保险

1、中华人民共和国境内的企业、事业单位、社会团体、民办非企业单位、基金会、律师事务所、会计师事务所等组织的职工和个体工商户的雇工，均有依照规定享受工伤保险待遇的权利。

【例题 1·多选题】根据社会保险法律制度的规定，下列人员中，属于工伤保险覆盖范围的有（ ）。

- A. 个体工商户的雇工
- B. 国有企业的职工
- C. 事业单位的职工
- D. 民办非企业单位的职工

【答案】ABCD



老会计-用心传递温度

2、工伤保险费的缴纳

- (1) 工伤保险费用由用人单位缴纳，**职工不缴纳工伤保险费**。
- (2) 基本养老保险、基本医疗保险和失业保险费用由用人单位和劳动者共同缴纳。

【例题 1·判断题】职工参加工伤保险，由用人单位和职工本人共同缴纳工伤保险费。（ ）

【答案】×

3、停工留薪期

- (1) 停工留薪期，是指职工因工作遭受事故伤害或者患职业病需要暂停工作接受工伤医疗的期间。
- (2) 在停工留薪期内，职工的原工资福利待遇不变，由所在单位按月支付。
- (3) 停工留薪期一般不超过 12 个月。伤情严重或者情况特殊，经设区的市级劳动能力鉴定委员会确认，可以适当延长，但延长不得超过 12 个月。
- (4) 工伤职工评定伤残等级后，停止享受停工留薪期待遇，按照规定享受伤残待遇。
- (5) 工伤职工在停工留薪期满后仍需治疗的，继续享受工伤医疗待遇。

4、工亡待遇

- (1) 职工因工死亡，或者伤残职工在停工留薪期内因工伤导致死亡的，其近亲属按照规定从工伤保险基金领取**丧葬补助金、供养亲属抚恤金和一次性工亡补助金**。
- (2) 一次性工亡补助金，标准为上一年度**全国城镇居民人均可支配收入的 20 倍**。

【相关链接】参加基本养老保险的个人，因病或者非因工死亡的，其遗属可以领取丧葬补助金和抚恤金，所需资金从基本养老保险基金中支付。

【例题 1·单选题】根据社会保险法律制度的规定，参加工伤保险的职工因工死亡，其近亲属可以按照一定标准从工伤保险基金领取一次性工亡补助金，该标准为（ ）。

- A. 上一年度全国城镇居民人均可支配收入的 5 倍
- B. 上一年度全国城镇居民人均可支配收入的 10 倍
- C. 上一年度全国城镇居民人均可支配收入的 15 倍
- D. 上一年度全国城镇居民人均可支配收入的 20 倍

【答案】D

【考点 30】医疗期

1、医疗期的概念

医疗期，是指职工因**患病或者非因工负伤**停止工作，治病休息，但不得解除劳动合同的期限。

2、医疗期期间

- (1) 实际工作年限 10 年以下的，在本单位工作年限 5 年以下的为 3 个月；5 年以上的为 6 个月。
- (2) 实际工作年限 10 年以上的，在本单位工作年限 5 年以下的为 6 个月；5 年以上 10 年以下的为 9 个月；10 年以上 15 年以下的为 12 个月；15 年以上 20 年以下的为 18 个月；20 年以上的为 24 个月。

【例题 1·单选题】甲公司职工赵某实际工作年限为 6 年，在甲公司工作年限为 2 年。根据劳动合同法法律制度的规定，赵某因患病住院治疗，其依法可享受的医疗期限为（ ）。

- A. 3 个月
- B. 6 个月
- C. 9 个月
- D. 12 个月

【答案】A



老会计-用心传递温度

3、医疗期的计算方法

- (1) 3 个月的按 6 个月内累计病休时间计算；
- (2) 6 个月的按 12 个月内累计病休时间计算；
- (3) 9 个月的按 15 个月内累计病休时间计算；
- (4) 12 个月的按 18 个月内累计病休时间计算；
- (5) 18 个月的按 24 个月内累计病休时间计算；
- (6) 24 个月的按 30 个月内累计病休时间计算。

表 8-6 医疗期期间

实际工作年限	在本单位工作年限	医疗期	医疗期的计算方法
<10 年	<5 年	3 个月	6 个月
	≥5 年	6 个月	12 个月
≥10 年	<5 年	6 个月	
	5 年≤X<10 年	9 个月	15 个月
	10 年≤X<15 年	12 个月	18 个月
	15 年≤X<20 年	18 个月	24 个月
	≥20 年	24 个月	30 个月

【解释 1】医疗期的计算从病休第一天开始，累计计算。例如，王某应享受的医疗期为 3 个月，王某于 2019 年 4 月 1 日第一次病休，则要看 6 个月的期限内王某累计病休的时间是否达到了 3 个月：（1）如果王某自 4 月 1 日起一直卧床不起，至 6 月 30 日，医疗期满；（2）如果王某断断续续，至 9 月 11 日累计病休时间满 3 个月，则医疗期满。

【解释 2】（1）医疗期：病休期间的公休、假日和法定节日包括在内；（2）带薪年假：国家法定节假日、休息日不计入。

4、医疗期内的待遇

（1）在医疗期内，病假工资或者疾病救济费可以低于当地最低工资标准，但最低不能低于**最低工资标准的 80%**。

【相关链接 1】在停工留薪期内，职工的原工资福利待遇不变。

【相关链接 2】劳动者在试用期的工资不得低于本单位相同岗位最低档工资或者劳动合同约定工资的 80%，并不得低于用人单位所在地的最低工资标准。

（2）一般情况下，医疗期内用人单位不得解除或者终止劳动合同。如医疗期内遇合同期满，则合同必须**续延至医疗期满**，职工在此期间仍然享受医疗期内的待遇。

（3）对医疗期满尚未痊愈者，或者医疗期满后，不能从事原工作，也不能从事用人单位另行安排的工作，被解除劳动合同的，用人单位应当向其支付**经济补偿**。

【解释】医疗期内，劳动者具有以下情形之一的，用人单位可以解除劳动合同（包括但不限于）：（1）严重违反用人单位的规章制度的；（2）严重失职，营私舞弊，给用人单位造成重大损害的；（3）被依法追究刑事责任的。

【例题 1·多选题】甲公司职工汪某非因工负伤住院治疗。已知汪某月工资 3800 元，当地最低月工资标准为 2000 元。根据劳动合同法律制度的规定，汪某医疗期内工资待遇的下列方案中，甲公司可依法采用的有（ ）。

- A. 3040 元/月 B. 1900 元/月 C. 1500 元/月 D. 2000 元/月



老会计-用心传递温度

【答案】ABD

【解析】医疗期内的病假工资不能低于最低工资标准的 80% ($2000 \times 80\% = 1600$ 元)。

【考点 31】社会保险费的征缴

1、用人单位的社会保险登记

(1) 企业在办理登记注册时，同步办理社会保险登记。

(2) 企业以外的缴费单位应当自成立之日起 30 日内，向当地社会保险经办机构申请办理社会保险登记。

2、个人的社会保险登记

(1) 用人单位应当自用工之日起 30 日内为其职工向社会保险经办机构申请办理社会保险登记。

(2) 自愿参加社会保险的无雇工的个体工商户、未在用人单位参加社会保险的非全日制从业人员以及其他灵活就业人员，应当向社会保险经办机构申请办理社会保险登记。

3、职工应当缴纳的社会保险费由用人单位代扣代缴，用人单位应当按月将缴纳社会保险费的明细情况告知本人。

4、自 2019 年 1 月 1 日起，由税务部门统一征收各项社会保险费。

【例题 1·单选题】根据社会保险法律制度的规定，用人单位应当自用工之日起（ ）内为其职工向社会保险经办机构申请办理社会保险登记。

A. 60 日

B. 30 日

C. 45 日

D. 90 日

【答案】B