

第四单元 劳动合同的解除和终止

【考点2】劳动合同的终止（★★★）

1. 劳动合同终止的情形

劳动合同终止情形				经济补偿
合同到期	劳动合同期 满的	用人单位不续签		√
		用人单位续签	降低标准劳动者不同意续签	√
			维持或提高待遇劳动者不同意续签	(×)
员工退休	劳动者开始依法享受基本养老保险待遇的			(×)
	劳动者达到法定退休年龄的			(×)
员工死亡	劳动者死亡，或者被人民法院宣告死亡或者宣告失踪的			(×)
单位关门	用人单位被依法宣告破产的、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			√

2. 劳动合同解除和终止的限制性规定

- (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**；（孕）
- (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；（老）
- (6) 法律、行政法规规定的其他情形。

【口诀】老、病、孕。

【例题·多选题】根据劳动合同法律制度的规定，下列情形中，可导致劳动**合同终止**的有（ ）。（2021年）

- A. 劳动者患病，在规定的医疗期内劳动合同期满的
- B. 劳动者开始依法享受基本养老保险待遇的
- C. 劳动者被人民法院宣告失踪的
- D. 劳动者怀孕，在孕期内劳动合同期满的

答案：BC

解析：劳动者有下列情形之一的，用人单位既不得对其进行无过失性辞退或经济性裁员，也不得以劳动合同期满为由与其终止劳动合同：

- (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（选项A）；
- (4) 女职工在孕期、产期、哺乳期的（选项D）；
- (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。

【考题·单选题】甲公司与刘某订立了1年期限劳动合同。刘某上班2个月后，不能胜任工作，经甲公司培训后仍不能胜任，甲公司欲解除与刘某的劳动合同，此时刘某**已怀孕**。下列关于甲公司解除与刘某劳动合同的表述中，正确的是（ ）。（2020年）

- A. 甲公司提前30日以书面形式通知刘某可解除劳动合同
- B. 甲公司不得解除劳动合同
- C. 甲公司可随时通知刘某而解除劳动合同
- D. 甲公司额外支付刘某1个月工资后可解除劳动合同

答案：B

解析：（1）劳动者有下列情形之一的，用人单位既不得无过失性辞退或经济性裁员解除劳动合同，也不得终止劳动合同：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，或者疑似职业病患者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。

（2）劳动者不能胜任工作，经过培训或者调整工作岗位，仍不能胜任工作的属于无过失性辞退的情形。

【考点3】经济补偿（★★★）

1. 经济补偿金、违约金与赔偿金

	适用条件	性质	支付主体
经济补偿金	（1）劳动关系的解除和终止 （2）劳动者无过错	法定	用人单位
违约金	劳动者违反了 服务期 和 竞业限制 的规定	约定	劳动者
赔偿金	用人单位和劳动者由于自己的过错给对方造成损害	法定或约定	过错方 （单位或劳动者）

【解释】经济补偿金，是按照劳动合同法的规定，在**劳动者无过错**的情况下，用人单位与劳动者解除或终止劳动合同时，应给予劳动者的经济上的补助。

【考题·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（ ）。（2016年）

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

答案：B

解析：选项B：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. 经济补偿支付的情形

单位提出	(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) 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。
有错+要命	(3) 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。(用人单位有错+用人单位要命)
裁员	(4) 用人单位符合可裁减人员规定而解除劳动合同的。
单位不续	(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。
员工无过错	(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。
单位关门	(7) 用人单位被依法宣告破产终止劳动合同的。
	(8) 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而终止劳动合同的。

3. 经济补偿金的支付标准

经济补偿金=本单位工作年限×月工资

【解释】“工作年限”的确定：

- (1) 每满1年支付1个月工资的标准向劳动者支付。
- (2) 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。

【举例】张飞离职时本单位工龄：

- (1) “3年零9个月”：算4年，支付4个月的经济补偿金；
- (2) “3年零2个月”：算3.5年，支付3.5个月的经济补偿金。

【解释】“月工资”的确定：

- (1) 月工资是指劳动者在劳动合同解除或者终止前12个月的平均工资；
- (2) 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。(底线：当地最低工资标准)

(3) 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，向其支付经济补偿金的标准按职工月平均工资3倍的数额支付，向其支付经济补偿金的年限最高不超过12年。（顶格：3倍+12个月）

【例题·单选题】2008年3月5日，方某入职甲公司。2020年12月1日，甲公司提出并与方某协商一致解除了劳动合同。已知方某在劳动合同解除前12个月的平均工资为20000元。当地上年度职工月平均工资为5500元。计算甲公司依法支付方某经济补偿的下列算式中，正确的是（ ）。（2021年）

- A. $5500 \times 3 \times 13 = 214500$ 元
- B. $5500 \times 3 \times 12 = 198000$ 元
- C. $20000 \times 13 = 260000$ 元
- D. $20000 \times 12 = 240000$ 元

答案：B

解析：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，向其支付经济补偿金的标准按职工月平均工资3倍的数额支付，向其支付经济补偿金的年限最高不超过12年。计算公式为：经济补偿金=工作年限（≤12年）×当地上年度职工月平均工资3倍=12×5500×3=198000（元）。

【考题·单选题】2016年3月1日，甲公司招用周某并与其签订了劳动合同。2019年10月31日，劳动合同到期，甲公司不再与周某续订。已知周某在劳动合同终止前12个月的平均工资为20000元，甲公司所在地月最低工资标准为2000元，当地上年度职工月平均工资为5000元。计算劳动合同终止时甲公司依法应向周某支付经济补偿数额的下列算式中，正确的是（ ）。（2020年）

- A. $20000 \times 4 = 80000$ 元
- B. $5000 \times 3 \times 4 = 60000$ 元
- C. $2000 \times 3 \times 3.5 = 21000$ 元
- D. $20000 \times 3.5 = 70000$ 元

答案：B

解析：（1）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；本题中：周某在甲公司工作年限为三年零八个月，即按照四年计算。

（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，向其支付经济补偿金的标准按职工月平均工资3倍的数额支付，向其支付经济补偿金的年限最高不超过12年。

4. 违法解除或终止劳动合同的法律责任

（1）“用人单位”违反规定解除或者终止劳动合同：

①劳动者要求继续履行劳动合同的，用人单位应当继续履行；

②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》规定的经济补偿金标准的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。

（2）“劳动者”违法解除劳动合同，给用人单位造成损失的，应当承担赔偿责任。

【考题·多选题】劳动合同期限内，甲公司的职工王某正好处在孕期，但甲公司要解除劳动合同。根据劳动合同法法律制度的规定，下列表述中，正确的有（ ）。（2020年）

A. 甲公司不能解除劳动合同

B. 甲公司可以解除劳动合同

C. 如果甲公司提出解除劳动合同，王某提出继续履行劳动合同的，应当继续履行

D. 如果甲公司提出解除劳动合同，王某也同意不继续履行劳动合同的，解除劳动合同后，甲公司应当向王某支付经济补偿金

答案：AC

解析：（1）选项AB：在女职工怀孕期间，用人单位不得解除劳动合同；

（2）选项CD：用人单位违法解除劳动合同，劳动者可以要求继续履行劳动合同；如果劳动者不愿继续履行劳动合同或者劳动合同的履行已经不可能，用人单位应当依照经济补偿金标准的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。