

出昏招逼迫员工辞职,“搬起石头砸自己脚”

企业单方强行降薪 仲裁裁决补足差额

■赵忆旻

【基本案情】

朱某等7人(以下称“申请人”)系杭州某贸易公司(以下称“被申请人”)员工,入职后工作表现尚佳。后被申请人因效益不佳,遂考虑通过减少员工人数以降低运营成本。碍于用人单位主动提出解除劳动合同时需承担支付劳动者经济补偿金或赔偿金的法律责任,被申请人决定逐步采取降薪、设置障碍、破坏工作条件等方法增加工作困难,迫使申请人主动提出辞职。

2018年1月起,被申请人在未作出任何说明的情况下单方强行实施降薪,导致申请人在2018年1月至3月期间,每人每月的实发工资金额仅为人民币2100元,该数额尚不及降薪前应发工资的三分之一。

之后,被申请人又实施了强行跨地区调动工作地点、搬离工作设备、安装摄像头进行监视等行为,致使申请人的不满情绪愈加强烈。特别是数月来降薪后的收入已无法保障申请人在杭州的基本生活,申请人多次找到被申请人协商但均未得到处理,其中2名申请人采取了搬动摄像头、消极怠工等方式进行对抗。

2018年4月,被申请人以该2名申请人严重违反用人单位规章制度为由,作出解除劳动合同的处理决定。二人不服,认为被申请人系违法解除,应当支付其违法解除劳动合同的赔偿金。其余5名申请人因无法接受降薪待遇,以用人单位未足额支付劳动报酬为由,单方提出解除劳动合同,并要求被申请人支付其相应的经济补偿金。

2018年6月,因双方无法协商解决,7名申请人就上述事宜

对被申请人提起劳动仲裁,仲裁请求金额合计人民币近30万元。

【案件经过】

律师接受申请人的委托后,对其提供的证据进行了审查:申请人签署的劳动合同中关于工资部分的约定均为“月基本工资2100元,绩效工资参照用工方的绩效考核制度执行”。鉴于绩效工资的组成无明确的量化标准,金额认定上存在不确定性,因此每月实发2100元是否一定属于未足额支付劳动报酬的情况具有争议,故申请人据此提出解除劳动合同并要求用人单位承担相应法律责任,存在不被支持的法律风险。

仲裁过程中,被申请人提交了2名申请人搬动摄像头的视频资料,以及全体申请人的考勤记录等证据材料,但未能提供本单位的有效规章制度。

【案件结果】

最终,仲裁委支持了申请人的大部分仲裁请求。其中,对2018年1月至3月期间,7人少发的工资差额予以认定并裁定被申请人补足;对5名申请人以未足额支付劳动报酬为由单方解除劳动合同,要求支付经济补偿金的仲裁请求也予以支持。

仲裁委认为,根据被申请人提交的考勤记录,2018年1月至3月期间,7人均有加班记录,因劳动合同明确约定工资组成中包含绩效部分,故在确有加班事实的情况下,用人单位仅支付基本工资属于未足额支付劳动报酬的情况。但对另外2名申请人主张用人单位违法解除劳动合同要求支付赔偿金的请求予以驳回。

【律师观点】

关于仲裁委认定其中2名申

请人主张用人单位违法解除劳动合同不成立的结果,律师对此存在不同观点。理由如下:首先,本案中用人单位始终不能提供有效的公司规章制度,却以劳动者严重违反规章制度为由进行解除,显然自相矛盾。其次,该解除在实施过程中亦有程序瑕疵。

律师认为,用人单位规章制度适用于劳动者的前提是该制度的制定符合“民主+公示”程序。用人单位在不具备合法规范的规章制度时,即使劳动者存在违纪行为,也无法对其进行有效约束,如此时再以“劳动者严重违反用人单位规章制度”为由解除劳动合同更是存在极大法律风险。综上,保险起见,用人单位应当重视规章制度的制定及适用时的细节。

(赵忆旻,浙江杭天信律师事务所专职律师。)

员工请事假遭无故辞退 单位乱用工被依法纠正

通讯员唐学基报道

在职场中,一句“你被辞退了”,是用人单位能轻易决定的吗?下面看看舒某经历请事假无故被辞退的故事。

2018年4月28日,江西籍务工者舒某人职于杭州佩尔酒店工作,月薪3200元。7月2日,舒某因家中有事请假5天,回来上班时却被告知“你被辞退了”。舒某第一次来杭州,很珍惜这份工作,于是找到酒店负责人询问。酒店负责人蔡总给出的理由是,酒店已招用到新的员工,替代她的工作,现人手足够,不再需要她。双方产生争议,协商无果后,舒某提出要结清职前的工资,却遭拒绝。7月12日,舒某来到属地劳动监察部门投诉,要求酒店支付其6月份的工资、未签订劳动合同的双倍工资,补缴在职期间的社保及支付违法解除的经济赔偿。

在与监察员约谈的过程中,蔡总辩称,6月份的工资是不付,是还未到酒店次月16日的工资发放时间,且舒某在未请假的情况下外出,属无故旷工被辞退,没有经济赔偿。舒某则坚称自己是获得

请假准许后才回家的,同事对此都知晓,该情况也被确认属实。

监察员经调查确认,舒某人职2个月有余,确实未签订书面劳动合同,未办理社保缴纳手续。根据《工资支付暂行规定》,“双方依法解除劳动合同时,应一次性付清工资”;《劳动合同法》规定,“用人单位须在一个月內签订劳动合同,否则将承担支付二倍工资法律风险”;《社会保险法》明确规定,“社保须在一个月內办理缴纳手续”。对此,酒店方表示,舒某人职时有“个人放弃缴纳社保”的口头承诺,酒店无责。但舒某不予承认,酒店也无书面凭证。监察员告知酒店方:就是双方有书面协商不缴纳社保协议或有个人放弃缴纳社保的承诺等都是无效、违法的,用人单位理应给员工缴纳社保。

后经调解、双方自行协商,酒店给舒某6月份的工资、未签订劳动合同的双倍工资和违法解除的经济赔偿,共计8200元,公司还给舒某及时办理了在职期间社保缴纳手续。事后,蔡总连连悔称不规范用工,法律风险太大。

维权讲堂

劳动用工试用期 焦点问题六答

■韩全政

试用期工资如何支付?试用期系用人单位考察劳动者工作能力的察看期,用以判断劳动者是否符合用人单位的录用条件。在试用期内,用人单位可以与劳动者自由约定试用期工资,但是我国劳动法对用人单位支付劳动者的工资,存在法定标准,包括最低工资、病假工资、试用期工资、停工留薪期工资、非因劳动者原因停工停产工资等。具体到试用期工资,我国《劳动合同法》第二十条规定,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百分之八十,并不得低于用人单位所在地的最低工资标准。

试用期是否需要缴纳社会保险?依法缴纳社会保险费系用人单位和劳动者的法定义务。部分用人单位认为试用期内劳动者尚不属于正式员工,可以不用缴纳社会保险。事实上,用人单位自用工之日起,即与劳动者建立劳动关系,即使劳动者处在试用期,仍不影响双方劳动关系的成立与履行,因此,试用期内用人单位同样需要为劳动者办理社会保险缴费登记,依法缴纳社会保险费。

劳动合同能否约定试用期?部分用人单位在用工管理过程中可谓十分“谨慎”,与劳动者先签订试用期劳动合同,仅约定试用期期限。我国《劳动合同法》第十九条第四款规定,试用期包含在劳动合同期限内。劳动合同仅约定试用期的,试用期不成立,该期限视为劳动合同期限。可见,该种试用期劳动合同是没有法律效力的,视为不存在试用期,根本达不到考察劳动者工作能力的试用目的。

试用期能否任意解雇劳动者?用人单位单方解除劳动合同,即通常说的开除、解雇劳动者,在我国《劳动合同法》中是受到严格限制的,必须符合法定解雇情形,

不得额外创立解雇情形。试用期本身属于劳动合同期限的组成部分,在劳动关系的实际履行过程中,涉及解雇劳动者的,同样需要严格按照《劳动合同法》执行。用人单位在试用期内任意解雇劳动者的行为亟待纠正。

试用期能否延长?用人单位与劳动者事先约定试用期,在试用期的实际履行过程中,用人单位要求延长试用期。该种情况在用工管理中还是比较多见的,容易引发劳资双方纠纷。我国《劳动合同法》第十九条第二款规定,同一用人单位与同一劳动者只能约定一次试用期。从劳动争议仲裁、司法实践看,用人单位延长试用期是得不到支持的。另,关于试用期的具体期限,我国《劳动合同法》也作出了具体规定。因此,延长试用期、试用期超期,在用人单位的劳动用工管理中均不可取,而劳动者可以对用人单位延长试用期、试用期超期行为主张差额工资赔偿。

试用期解除劳动合同有无特殊保护机制?我国《劳动合同法》第二十一条规定,在试用期中,除劳动者有本法第三十九条和第四十条第一项、第二项规定的情形外,用人单位不得解除劳动合同。用人单位在试用期解除劳动合同的,应当向劳动者说明理由。我国《劳动合同法》第三十九条所列举的情形,系用人单位因劳动者的过错单方解除劳动合同,通常被称为“过错性解除劳动合同”,该解除情形对试用期劳动者同样适用。但是,《劳动合同法》第四十条所列举的情形,系劳动合同履行过程中出现三种客观情形时,用人单位履行法定程序后,可以单方解除劳动合同,通常被称为“无过失性辞退”,该解除情形对试用期劳动者不能完全适用,只能适用前两种情形。另,用人单位在试用期解除劳动合同的,应当向劳动者说明理由,履行解除告知程序。



近日,在台州市路桥区路北街道管林村警务站,警务人员正在展示物联网防盗备案登记牌号。据介绍,为防范电动车被盗案件发生,守护群众财产安全,从8月16日开始,台州在全市范围统一推行电动车物联网防盗措施。

通讯员蒋友青 摄

上半年已查处案件2483件,罚没3469.78万元——

我省启动互联网金融广告专项整治

工商部门提醒:当心“高收益”“零风险”理财产品

记者何悦 通讯员沈雁、葛鹏报道 低风险、高收益、本金收益有保障……看到这些字眼,你是不是很心动?省工商局提醒,在高收益面前有保证性承诺的理财产品面前,请保持足够警惕。

近日,省工商局发布了上半年查处的10个金融违法广告典型案例。记者了解到,该局于本月初启动了为期5个月的互联网金融广告专项整治,严厉打击金融违法广告。

数据显示,上半年,全省工商(市场监管部门)共查处各类广告案件2483件,罚没3469.78万元,同比分别增长48%、55.7%,其中查处金融类、医疗、药品等广告案件291件,罚没944.7万元,同比分别增长21.76%、61.35%。

省工商总局有关负责人表示,在查处案件过程中,他们发现违法金融类广告总是在显著位置,用醒目、颜色鲜明的字体标注“稳健高收益”“零风险”等字眼,收益率动辄10%、15%甚至20%以上。而我国《广告法》规定,招商等有投资回报预期的商品或服务广告,应当对可能存在的风险以及风险责任承担有合理提示或者警示,并不得含有下列内容:对未来效果、收益或语气相关的情况作出保证性承诺,明示或者暗示保本、无风险或者保收益等;利用学术机构、行业协会、专业人士、受益

者的名义或者形象作推荐、证明。

此次将集中整治以下互联网金融违法广告行为:虚假广告;违反广告法相关规定,对金融产品或服务未合理提示或警示可能存在的风险以及承担风险责任的;对未来效果、收益或者与其相关情况作出保证性承诺,明示或者者暗示保本、无风险或者保收益的;利用学术机构、行业协会、专业人士、受益者的名义或者形象作推荐、证明的;社会公众反映强烈的其他违法广告。

以下是省工商局发布的10个金融类违法广告典型案例:

一、舟山结聚企业管理咨询有限公司发布违法广告案

当事人为推广投资理财类业务,委托他人印制宣传单页,单页中含有“风险低、本金收益有保障”“年化收益高达20%”等广告内容,且未对投资行为可能存在的风险责任承担进行合理提示或者警示;同时含有“我们公司是上海综合实力雄厚,安全保障型较高的服务公司之一,公司与宁波工商联合合作,在市政府支持下……”等虚假内容。其行为违反《广告法》第二十五条、第二十八条规定,被舟山市市场监管部门处以责令停止发布违法广告、消除影响、罚款30万元;并将其其他违法线索移交金融管理部门进一步处理。

二、杭州红创金融信息服务有限公司发布违法广告案

当事人通过互联网发布含有“最专业、最安全的投资理财平台”“红创用户100%按时获得收益”“新手专享10.00%年化收益”等内容的广告。其行为违反《广告法》第九条、第二十五条规定,被杭州市市场监管部门处以责令停止发布违法广告、消除影响、罚款20.3万元。

三、宁波日融财富投资管理有限公司发布违法广告案

当事人在其经营的网站发布含有“100%本息保障”“日融财富VIP客户,享受100%本息安全保障;非VIP客户,享受100%本金安全保障”等内容的广告。其行为违反《广告法》第二十五条规定,被宁波市市场监管部门处以责令停止发布违法广告、消除影响、罚款18万元。

四、杭州合家互联网金融服务有限公司发布违法广告案

当事人为宣传金融理财服务,利用网站发布有投资回报预期的广告,在广告用语中标注“约定年化5.5%、理财期限15天、募集进度23.00%”等内容。其行为违反《广告法》第二十五条规定,被杭州市下城区市场监管部门处以责令停止发布违法广告、消除影响、罚款15万元。

五、嘉兴微银金融服务外包有限公司发布违法广告案

当事人在自营金融服务平台

上发布含有“本平台理财项目年化收益在12%~18%,种类期限丰富,任您选择,购买即可轻松实现高收益”“投资金额100元起,真正实现‘零’门槛”等内容的广告语,并以图表形式将其产品和其他同类产品进行了对比,且无相关投资产品的风险提示和警示用语。其行为违反《广告法》第二十五条规定,被嘉兴市市场监管部门处以责令停止发布违法广告、罚款13万元。

六、温州德财互联网金融信息服务有限公司发布违法广告案

当事人在其官网和微信公众号、手机客户端APP上发布金融理财类广告。广告中,对可能存在的风险以及风险责任承担没有合理提示或者警示,在官网广告中含有“年化利率9.0%”“100%本息保障”“40倍活期存款收益”等内容;在微信公众号广告中含有“奥迪、LV随便买”“我的新房在中心地段”“年化收益7%”等内容;在手机客户端APP广告中含有“年化10.20%”等内容。其行为违反《广告法》第二十五条、第十一条规定,被温州市市场监管部门处以责令停止发布违法广告、消除影响、罚款10万元。

七、浙江金苑财富投资管理有限公司发布违法广告案

当事人在其公司官网上发布理财广告,广告含有“充值投

标获取12%+的稳定年化收益”“100%保障投资人本息安全,投资无忧”等内容。其行为违反《广告法》第二十五条规定,被宁波市市场监管部门处以责令停止发布违法广告、罚款10万元。

八、浙江佐助金融信息服务有限公司发布违法广告案

当事人在其公司官网上发布含有“牛钱包年化收益7%~11%,本息安心”等内容的广告。其行为违反《广告法》第二十五条规定,被杭州市市场监管部门处以责令停止发布违法广告、消除影响、罚款10万元。

九、杭州个金投资管理有限公司发布违法广告案

当事人在其官网理财页面中发布含有“年化收益率8.50%”等内容的广告。其行为违反《广告法》第二十五条规定,被杭州市市场监管部门处以责令停止发布违法广告、罚款7万元。

十、台州民富投资管理有限公司发布违法广告案

当事人在公司经营场所内发布含有“有钱来放贷,需钱来借贷”“中国民间借贷连锁服务中心”等内容的广告。经查,该广告内容与事实不符。当事人的行为违反《广告法》第四条等规定,被台州市市场监管部门处以责令停止发布违法广告、罚款6万元。