您在房屋买卖或租赁中发生法律纠纷;您在家庭婚姻生活中亮起红灯;您在劳动维权时遭遇困惑……

当您需要法律上的专业指点,或者希望通过诉讼途径解决纠纷时,请给我们来信。"我要找律师"栏目特意为您搭建起寻觅律 师的桥梁,只要您将求助事项详细写下来,并说明需要什么样的律师提供什么帮助,然后通过邮寄或者电子邮件传递给我们,我们 将免费为您刊出。请在来信或者电子邮件中注明您的详细联络方式,以便律师及时和您联系。

#### 劳动工伤

### 不能胜任工作,能否解雇员工

我入职一家公司,签 约3年,试用期是3个

我在试用期内考核都 是合格的。此后的工作也 较为顺利。

但是后来公司发生了 人员变动、涉及高层领导 以及我所在部门的领导。 新领导来了之后, 对我的 工作有诸多不满, 为此我 和多位领导的关系也处得 很不好。

最近公司以我不能胜 任工作为由,要求我离岗 进行培训。

请问律师、经过培训 之后,公司是否就能以我 不胜任工作为由, 解除和 我的合同?

——杨先生

#### 上海星图律师事务所 杨东律师回复如下:

根据《最高人民法院 关于审理劳动争议案件适 用法律问题的解释 (一)》 第四十四条, "因用人单 位作出的开除、除名、辞 退、解除劳动合同、减少 劳动报酬 计算劳动者工 作年限等决定而发生的劳 动争议,用人单位负举证

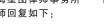
公司如果要主张你无 法胜任工作,并且经培训 后仍不能胜任工作,并且 以此为理由解除与你之间 的劳动合同,那么公司应 就解除劳动关系的合法性 进行举证。

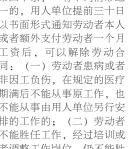
具体来说,公司首先 需要证明你不能胜任工 作, 其次需要证明已经对 你进行了培训,最后还要 证明经过培训之后, 你仍 旧不能胜任工作。

根据《劳动合同法》

第四十条: "有下列情形之 一的,用人单位提前三十日 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: (一) 劳动者患病或者 非因工负伤, 在规定的医疗 期满后不能从事原工作,也 不能从事由用人单位另行安 排的工作的; (二) 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: (三) 劳动合同 订立时所依据的客观情况发 生重大变化, 致使劳动合同 无法履行,经用人单位与劳 动者协商,未能就变更劳动

也就是说,即便证据和 理由都十分充分,公司还必 须"提前三十日以书面形式 通知劳动者本人或者额外支 付劳动者一个月丁资后"





合同内容达成协议的。"

才能解除和你的劳动合同。



### 变更工作要求,员工能否拒绝

——赵小姐

我入职公司时, 合同约定是作为 A区域的销售支持。最近B区域的 销售支持人员离职, 公司要求我同时 负责这两个区域。

但是这样一来, 我的工作强度将 大大提高, 因此我不同意公司的要 求。但公司强行做了要求,并表示如 果不服从可以自行离职。

请问律师, 我能否拒绝公司的要

### 上海星图律师事务所杨东律师回

《劳动合同法》第三十一条规 定: "用人单位应当严格执行劳动定 额标准,不得强迫或者变相强迫劳动

《劳动合同法》第三十五条规定: "用人单位与劳动者协商一致,可以变 更劳动合同约定的内容。"

劳动合同是明确用人单位和劳动者 权利义务的书面协议, 未经变更, 双方 均应严格按照约定履行,特别是涉及工 作时间等劳动定额标准的内容。

你们公司超出合理限度大幅增加你 的工作任务, 应视为变更劳动合同约定 的内容, 违反了关于"协商一致"变更 劳动合同的法律规定,已构成变相强迫 劳动者加班。

因此, 你有权依法拒绝上述安排。 公司如果以你不服从工作安排为由解除 劳动合同,不符合法律的规定,构成违 **注解除**。

#### 遭到公司解雇,咨询离职补偿

务公司将我派到一家物业公司工作。 现劳务公司以用工单位不满意我的工 作表现为由, 提前与我解除劳动合 同,我在终止劳动合同通知书上签了

解约后有人告诉我, 像这种由用 人单位提出的提前解约, 单位应当给 予经济补偿.

我去向劳务公司询问补偿的事、 他们说我已经签字离职了, 没有补

请问律师, 我究竟是不是应当有 离职补偿?如果应该有,现在我已经

我和一家劳务公司签订合同、劳 签字离职、是否还能追索? ---刘先生

上海星图律师事务所杨东律师回复

你被劳务公司派遣到实际用人单位 丁作, 如果在单位工作没有违反规章制 度,而劳务公司以单位不满意你的工作 表现为由,提前与你解除劳动合同,那 么这是完全没有法律依据的。

因此, 你虽在终止劳动合同通知书 上签了字, 但仍有权利要求劳务公司承 担相应的责任,即可依据实际工作年限 要求相应的经济补偿。

### 八年合同到期,咨询补偿数额

我在目前的公司工作已有8年, 复如下: 中间曾多次续签劳动合同。但最近公 司通知我, 这次合同到期后将不再和

请问律师、在这种情况下公司应 该给我多少补偿? ——贾女士

劳动合同期满,用人单位终止劳动 合同的,应当按照《劳动合同法》第九 十七条的规定支付补偿。经济补偿金按 劳动者在本单位工作的年限,每满一年 支付一个月工资的标准向劳动者支付。

你此前已工作八年,公司到期不与 **上海星图律师事务所杨东律师回** 你续约须支付八个月的工资作为补偿。

### 代表单位参赛, 受伤是否工伤

胡某是某集团下属公 例》。"在工作时间和工 育比赛受伤,可以视同职工

情况可以认定为工伤吗? ——邹先生

F 海星 图 律 师 事 务 所

到事故伤害的"。

作场所内, 因工作原因受 参加单位临时指派的一项工 因所致。

> 职工参加单位组织的体育活 动受到伤害能否认定为工伤 的请示》的复函明确指出: 作为单位的工作安排, 职工 参加体育训练活动而受到伤 害的,应当依照《工伤保险 条例》第十四条第 (一) 项

个月公司领导借口我工作中发生了一 次差错、据此把我开除了。 除了结清当月费用之外, 公司并 后来我咨询朋友、他们说我的差

我在一家公司工作已有3年、上

何维权?

# 上海星图律师事务所杨东律师回复

同法》的相关规定,比如"劳动者严重

并未达到"严重违反用人单位的规章制 度"的程度,那么公司就不能直接开除 你。即便达到这样的程度,也需要履行

#### 有意向求助者提供咨询、帮助或代理诉讼的律师,可直接与《律师周刊》联系。 《律师周刊》将及时刊登律师提供的咨询。

无论是求助者还是律师,都可通过来信或电子邮件与《律师周刊》联系。

来信请寄:上海市小木桥路 268 弄 1 号 4 楼《上海法治报》"我要找律师"栏目,邮编 200032。 或发送电子邮件到 lszk99@126.com; 也可扫右边的二维码关注"法律服务"栏目,并提出咨询。



2021年9月6日 星期-

### 婚姻家庭

### 父母出资购房,是否共同财产

我表姐办理结婚登记后, 公公婆 婆将原有的一套小房子出售, 替他们 买新房出了70%的首付,后续贷款由 他们自己偿还。

请问律师,这样的房产是否属于 夫妻共同财产? ——刘小姐

#### 上海星图律师事务所杨东律师回 复如下:

这处房产的权属问题, 首选要看 登记的产权人有哪些,以及出资时是 否订立了相关协议。 如果登记了你表姐和丈夫作为产

权人, 那么毫无疑问就属于夫妻共同 财产 如果仅登记了你表姐夫作为产权

人,并且没有相关出资协议明确出资 性质和房屋权属,那么依据《民法典

婚姻家庭编司法解释 (一)》) 的规定: "当事人结婚后,父母为双方购置房屋 出资的,依照约定处理;没有约定或者 约定不明确的,按照《民法典》第一千 零六十二条第一款第四项规定的原则处 理。'

而《民法典》第一千零六十二条第 一款第四项则规定, 夫妻在婚姻关系存 续期间继承或者受赠的财产, 为夫妻的 共同财产, 归夫妻共同所有, 但遗嘱或 者赠与合同中确定只归一方的财产除

据此,这处房产也应属于夫妻共同 财产。

但加果出资时明确表示 购房款是 赠与你表姐夫个人, 所购房屋为其个人 财产,那么这处房产有可能被认定为不 属于夫妻共同财产。

### 女儿已经送养,能否继承遗产

张某有一子一女, 早年女儿被亲 戚收养, 并且办理了收养手续。

请问律师,如果张某去世,已经 送养的女儿能否继承他的遗产?

——陆女士

# 上海星图律师事务所杨东律师回

根据《民法典》的规定, 自收养 关系成立之日起, 养父母与养子女间 的权利义务关系,适用本法关于父母 子女关系的规定; 养子女与养父母的近 亲属间的权利义务关系,适用本法关于 子女与父母的近亲属关系的规定。

养子女与生父母以及其他近亲属间 的权利义务关系, 因收养关系的成立而

也就是说,一旦办理了收养手续, 成立了收养法律关系,那么养子女与生 父母间的权利义务关系就消除了。

据此,已经送养的女儿不能作为继 承人,继承生父母的遗产。

# 继父没有子女, 年老由谁赡养

我父亲早年因病去世, 那年我刚 好18岁。去年母亲经人介绍认识了 如下: 吴某, 打算登记结婚。

吴某年纪较大, 几年前因夫妻感 情不和而离婚,他本身没有子女。 我想咨询律师, 我母亲若与继父 登记结婚后,将来我是不是必须来承

担赡养继父的义务? ——钱先生

你的母亲是在你成年之后再婚的。

继父没有抚养教育你成年, 因此你对继 父没有法律上的赡养义务,只有道义上 你母亲作为妻子,则有相应的扶养

上海星图律师事务所杨东律师回复

# 夫妻分居两年,能否判决离婚

薛某和丈夫由于感情不和长期分 夫妻分居满两年, 法院是否一定会判决 居,但因为种种原因一直没能达成协 议离婚。最近薛某再次向丈夫提出解 决离婚问题, 丈夫提出了离谱的财产 分割要求, 薛某感到自己无法接受, 于是想要通过诉讼离婚。

她查阅相关法律后得知、夫妻分 居满两年是法院判决离婚的条件之

一, 而她和丈夫分居已满两年。 请问律师,如果她诉请离婚,且

上海星图律师事务所杨东律师回复

## 如下:

根据《民法典》的规定,夫妻因感 情不和分居满二年,感情确已破裂,调 解无效的,应当准予离婚。因此,这种 情况下法院判决离婚的可能性较大。

### 物业房产

#### 早年借名买房,应当如何确权

我父亲早年曾经以朋 友张某的名义在外地买了 一处房产, 所有房款都是 我父亲支付的, 为此他们 订立一纸借名购房的协

拿到房子之后, 出租 的收益由张某收取, 他和 我父亲各得一半的租金。 现在父亲年纪大了,

想要收回这处房产, 但张 某不承认这处房产是我父 亲的,说当初是共同投资 购房。

请问律师, 我父亲该 如何要回这处房产? ——胡女士

上海星图律师事务所

杨东律师回复如下.

"借名买房"是指房

屋实际出资人借用他人名 义购房,并以他人名义登 记房屋所有权的行为。

你父亲作为房屋实际 出资人属于事实购房人或 称借名人, 你父亲的朋友 张某作为被借名人为登记 购房或称名义人。

《民法典》第二百零 九条规定:"不动产物权 的设立、变更、转让和消 灭, 经依法登记, 发生效 力; 未经登记, 不发生效 力,但是法律另有规定的 除外。依法属于国家所有 的自然资源, 所有权可以 不登记。"

六条规定: "不动产登记 簿是物权归属和内容的根 据。不动产登记簿由登记

机构管理",不动产登记簿 是物权归属和内容的依据, 即已经登记的不动产要以不 动产登记簿作为判断依据。

目前从法律角度来说, 房子依旧是张某名下的,属 于张某所有。 你父亲要主张房屋的所

有权,必须提供相应的证 据,包括借名购房的协议、 出资证明等, 向法院起诉要 求确认对这处房产的所有 权。 法院会根据证据情况. 判断房屋是否的确应当归属

你的父亲所有。 如果法院判决房屋归你 《民法典》第二百十 父亲所有,并且判决生效, 那么你父亲就可以凭借法院 的确权判决, 去办理房产的

登记手续。

### 交通事故

### 发生交通事故,维修应该听谁

我叔叔的车最近在老 家发生交通事故, 事发后 报了保险。

但在后续维修时,保 险公司列了维修项目清 单, 我认为还需要做四轮 定位项目, 但修车的地方 说除非我自己付费。否则 他们只能按照保险公司列 的项目做

请问律师, 修车厂的 说法是否合理?

---朱先生

#### 上海星图律师事务所 杨东律师回复如下:

在汽车修理合同中, 作为承揽方的修理商应当 按照作为定作人的车主要 求进行修理,而非按照保 险公司的要求进行。即修 理商应当向车主交付工作 成果,而非向保险公司交

修理商在修理过程中 配合进行保险理赔是附随 义务,但修理的项目、目

修理过程中与车辆保险公司 进行沟涌是履行修理合同附 随义务,而非与保险公司产 生法律关系。 因此, 你可以和维修厂 及保险公司沟通维修项目, 如果维修厂认为需要进行四

轮定位, 但保险公司拒绝承

担费用, 你可以考虑先支付

这笔费用, 待维修完成后向

系,如确系合伙关系,你可

以用这些证据起诉, 要求他

们还款并承担连带还款责

伙关系, 你就只能向赵某一

人提出还款的要求, 因货物

看,对于货款你只有货物签

收记录,还需要对于货款如

如果他们之间不存在合

从债务的证据方面来

保险公司追讨。

的、要求,主要应当根据被

告的要求完成,即修理商在

# 债权债务

### 遭人拖欠货款, 如何起诉索回

赵某和徐某合伙做生 写个欠条,他答应后迟迟 意,去年赵某从我这里进 没写。 货4次, 共欠我10万多 元货款,没有欠条,但有 收货的签收手续。我多次 向赵某催收款项, 他总是 一拖再拖。

紧张, 外边也有很多客户

欠了他们的钱, 他要和合

伙人徐某商量怎么还款。

我提出让他和徐某先给我

近期, 我对和赵某的 证据,我现在是否可以去 四次催收过程都进行了电 起诉他们要求还款? 话录音, 他在电话中均不 否认欠款 10 万多元的事 上海星图律师事务所 实,并说因为流动资金很 杨东律师回复如下.

后来我又通过电话找 到徐某,徐某在电话中也,

承认他和赵某合伙做生意 并欠我10万多元。 请问律师, 根据这些

——张先生

根据你所说的情况.

你首先应当查明赵某和徐

何计算等方面的记录。 如果赵某拒绝付款,或

是赵某签收的

者主张已经支付了货款,那 么他也需要进行相应的举 某是否确实存在合伙关

司的工人。在代表公司参 加集团举办的职工运动会 篮球比赛时, 因与他人发 生碰撞摔倒受伤, 经医院 诊断为股骨骨折。 请问律师, 胡某这种

杨东律师回复如下: 根据《工伤保险条

而在认定"工作时 间""工作场所""工作 原因"时不能机械,应当

作广义理解,即只要是用 人单位从自身利益出发, 给职工安排或组织的与工 作或单位利益有关的各项 任务、活动,都可以视为

职工代表单位参加体 的规定,认定为工伤。

作而受伤, 应视为因工作原 国务院法制办对《关于

未给我任何补偿。 错还不到开除的程度。

工作发生差错,是否能够开除

请问律师, 公司究竟能否因为我 的工作发生差错开除我? 我现在该如 单位要开除你,只能依据《劳动合

违反用人单位的规章制度, 用人单位可 以解除劳动关系"。 从你所述的情况看, 你的差错如果

——许先生 相应的程序才能解除合同。