编者按

每有引人关注的社会事件、法律问题发生,律师往往能在第一时间给出提示、提供服务。我们为读者采集律师对这些身边事的法律解析,让您不用出家门就可享受"律师服务"。

# 父亲病危员工休假被开除

#### 律师:单方解除劳动合同须审慎

据《工人日报》报道,员工父亲病危,公司不予批事假,引发劳动争议纠纷。该案经过一审、二审和再审,三级法院做出了一致判定:双方解除劳动关系,公司支付经济补偿金。

日前,安徽法院的这一判决引 发讨论和关注。什么是员工休假的 正确方式?用人单位批不批假的标 准是什么?

#### 父亲病危公司不批假

2019 年 10 月 31 日,安徽合肥的柏女士因父亲病危,向公司请假至 2019 年 11 月 3 日,公司批准。11 月 5 日,柏女士再次请假至11 月 10 日,公司这一次未予批准。

11 月 7 日,公司人事通过微信催促柏女士返岗: "如果明天不上班就算自动离职。" 第二天,公司再次向柏女士发送通知,要求她回到公司完善履行请假手续。

11 月 9 日,柏女士的父亲离世,她再未回公司上班。

此后,柏女士申请劳动仲裁被 驳回,又提起诉讼,请求法院判令 双方劳动关系于2019年11月8日 解除,公司支付经济补偿金17910元。

柏女士表示,自己不存在未履行请假手续的行为,她第一次请假已在"钉钉"上获得批准,后来因其父病危再次请假,也按照公司的规定在"钉钉"上履行了请假手续,然而公司迟迟不予审批通过。她认为,在自己的父亲离世之际,公司故意不审核请假流程,属于变相辞退自己。

一审法院认为,该家居公司在明知柏女士父亲病重的情况下,发出通知要求其返回工作岗位完善请假手续,且11月9日柏女士父亲对过世,此时,公司提出的要求是对过世,此时,公司提出的要求是对员工的苛求。故柏女士仲裁时请求解除劳动关系,视为双方协商一致,判决双方于2019年11月8日解除劳动关系;被告公司支付原告解除劳动合同经济补偿金17910元。



资料图片

该家居公司不服,向合肥市中级人民法院提出上诉,合肥中院二审驳回上诉,维持原判。

该公司又向安徽省高级人民法院申请再审。安徽省高院认为,柏 女士因父亲病危需要陪护,向公司申请事假,理由正当,且已按照公公司规定的方式提出了请假申请。公国规调经营利润,在员工直系亲批准,并通知"如果明天不上班就算自动离职",与社会主义核心价值观的要求不符,有悖于民族的传统孝文化,既不合情也不合理。安徽省高院作出裁定,驳回再审申请。

#### 开除是最严重的惩戒方式

"劳动关系并非简单的合作关系,而是具有人身依附性和从属性,用人单位作为管理者当然地对劳动者具有管理权,其对劳动者提出的请假申请具有审批权。"安徽 吴华律师事务所律师胡敏认为,"但用人单位行使管理权不能太任性,要遵循正常的人伦、孝道等"。

记者搜索发现,由休假引发的 劳动争议并非个例。今年年初,备 受关注的"因父去世请假 8 天未获 批强行休假被辞"一案,法院最终 认定公司系违法解除劳动合同。该 案主审法官表示,"用人单位行使 管理权的边界和方式应存有善意,当 劳动者因具体困难请假时,用人单位 对于假期审核应尽普通善良人之义务 并应尊重民俗、体恤员工"。

胡敏提醒,劳动合同法第39条对用人单位单方解除劳动合同的条件做出了明确规定,作为惩戒员工最严重的方式,用人单位需要审慎为之,程序一旦不正当,就可能违法。

"一方面,如果用人单位对劳动 者做出解除劳动合同的行为,那么要 就其合法性、合理性承担举证责任; 另一方面,劳动合同法第 43 条规定, 用人单位单方解除劳动合同,应事先 将理由通知工会,听取工会的意见并 将处理结果书面通知工会,工会监督 也是为了避免出现违法解除劳动合同 的发生。"胡敏说。

#### 应当加强沟通协商

"构建和谐的劳动关系需要劳资 双方共同沟通协商。"胡敏认为,一 方面,劳动者在遇到需要请假的困难 情况时应与单位沟通,尽可能提供材 料和说明。另一方面,对于用人单位 来说,法律、规章是企业管理的最低 红线,企业管理应在此基础上更多考 虑企业文化,而对员工的关怀也是一 种企业文化的打造,是企业文化人性 化、有温度的体现。

(唐姝)

### 恶搞零食网上卖 生产厂家玩神秘

据《北京青年报》报道,花花绿绿的糖果是孩子的最爱,为了投其所好,一些厂家开发出"恶搞零食",却"神秘"地没有留下厂家信息,低俗影响和食品安全问题惹人担忧。

#### 孩子竟有"计生用品"

深圳的张女士近日在 14 岁 儿子的床头储物盒里发现了一堆 疑似"计生用品"的盒子,张女 士仔细一看,里面装的竟是一种 "恶搞糖果"。

记者在某电商平台上发现, 有几十家店铺将零食包装成恶搞 礼物,这些零食的售价在几块钱 到十几块钱不等,大部分是以 "礼盒装"形式售卖,美其名曰 "整蛊、恶搞",一些商家还"贴 心"地备注上"保密发货"。

同时记者在一些买家秀的照 片中发现,此类低俗的所谓恶搞 零食包装上,往往没有备注生产 厂家等信息。

记者尝试联系了几个商家, 询问生产厂家等信息,却没有得 到回复。

只有一家零食店客服表示, 这些东西是自己店铺进原料,自 行通过模具制作生产的。"我们 制作的初衷,只是因为'恶搞' 的小零食更有市场,但可以保证 吃起来没有问题。"

这家客服还告诉记者,店里 售卖的"姨妈巾棉花糖",属于 仓库发货,由湖南某厂家代工生 产。

记者走访部分中小学生家长,对于此类产品,他们几乎都表示"不想让孩子接触",其中李女士非常担忧,"现在孩子都会用手机购物,都会接触短视频,万一看到了怎么办?"她表示,希望有关部门能够禁止此类商品的生产。

据了解,今年以来,已有多 地市场监督管理部门对有关"网 红"产品进行整治行动。

在江苏省苏州市, "恶搞"糖果占据不少网红零食店货架的C位,一些消费者在购买时忽视它们的生产日期、保质期、生产

地址等信息,给不法商家带来可乘之机。江苏省苏州市市场监管部门对部分网红零食店开展专项突击检查中发现,有两家店铺售卖的29种、503件"网红"零食存在问题,大部分是"恶搞"糖果。

其中,有8种、181件产品的外包装上没有标注产品标准代号、生产者信息等标签标识和成分配料表;有21种、322件产品的名称诸如"老婆乖乖丸""老公温顺颗粒"等,涉嫌违背社会良好风尚。

执法人员当即对上述全部产品 采取强制扣押措施,并将对上述两 家店铺进行立案调查。

#### 涉嫌违法应当查处

北京志霖律师事务所律师张晓宾表示, "网红"绝不能沦为三无产品的"遮羞布", "玩梗"也不能成为违背社会良好风尚的"免罚牌"。

这些所谓的恶搞食品,食品安全成问题不说,低俗、露骨的外观和包装,不仅违背社会的公序良俗,还违反了相关法律。

根据《食品安全法》第七十一条规定,"食品和食品添加剂的标签、说明书不得含有虚假内容,不得涉及疾病预防、治疗功能。生产经营者要对其提供的标签、说明书的内容负责。"

同时根据《广告法》第三条规定: "广告应当真实、合法,以健康的表现形式表达广告内容,符合社会主义精神文明建设和弘扬中华民族优秀传统文化的要求。"

《广告法》第四条规定: "广 告不得含有虚假或者引人误解的内 容,不得欺骗、误导消费者。广告 主应当对广告内容的真实性负责。"

另外《广告法》第九条第7项和第8项也规定,产品不得妨碍社会公共秩序或者违背社会良好风尚;不得含有淫秽、色情、赌博、迷信、恐怖、暴力的内容。

市场监督管理局相关工作人员表示,如果发现有商家存在上述违法行为,可立即拨打 12345 政务服务便民热线或 12315 消费投诉举报热线反映情况。

(王浩雄)

## 小心跨境网络赌博陷阱

据《经济日报》报道,最近, "开设赌场犯罪"引发关注。根据 最高人民检察院通报,新型开设赌 场犯罪呈高发态势。从办案数据 看,今年前三季度,全国检察机关 起诉涉国(境)外犯罪(涉外犯 罪、涉港澳犯罪)13329人,其中 开设赌场罪1376人,占比 10.32%,仅次于偷越国(边)境 罪,居第二位。此类犯罪花样多、 手法新、隐蔽性强,不法分子借助 对的名义开设赌场犯罪,攫取巨额 经济利益,甚至危及经济安全。

据最高人民检察院第一检察厅 厅长苗生明介绍,开设赌场犯罪相 较其他犯罪,涉国(境)外因素 多。不法分子往往以各种名义,依 托周边国家和地区赌场对我国公民 进行招赌、吸赌,组织中国公民出 境赌博,出境参加赌博的人员中有 的投注数额巨大,造成巨额资金外 流。

从有关案件看,新型开设赌场 犯罪具有较强欺骗性和隐蔽性。犯 罪链条长、涉案人员多,犯罪集团 化倾向明显。此前查获的赌博网 站,有的注册会员多达数十万人, 有的甚至涉及全国各省级地区。

"有的将网络棋牌类软件、APP进行包装,以娱乐、返利等形式,诱骗他人一步步走进赌博圈套。"中国刑法学研究会副秘书长、北京师范大学刑事法律科学研究院研究员彭新林分析,这些跨境赌博犯罪集团内部往往呈"金字塔"式组织结构,形成网络赌博产业链。

"利用网络开设赌场,能摆脱时间、空间、人员等因素限制,降低开设赌场的成本,有暴利可图。"

北京华象律师事务所主任刘校逢 说,不法分子采取专业化分工,故 意割裂赌博链条,使得司法机关在 打击相关犯罪时,难发现、难取 证。

彭新林表示,相比于境内赌博、线下赌博,跨境网络赌博的隐蔽性、智能性、欺骗性越来越突出。具体来说,或以高奖金、高胜率为噱头,引诱参赌人员加入,甚至通过免路费、住宿费吸引参赌人员到境外参与赌博;或人为操控后台修改胜率、杀大赔小;或设置高提现门槛,就算赢了钱,也需要达提现门槛,就算赢了钱,也需要达到一定金额才能提现,而达到一定的金额后又需要玩够一定的时间、次数才能提现,往往还没有达到提现要求,钱就输光了。

针对当前开设赌场犯罪的特点,对于涉境外、犯罪集团、跨地

区办理的重点案件,最高检要求各 地检察机关在办案中,进一步加强 统筹协调,严格依法办案,依法严 厉打击开设赌场犯罪。

"对于跨境赌博犯罪集团实施的开设赌场犯罪活动,总的治理方针是多措并举、疏堵结合、综合治理。当然,刑事制裁是其中非常重要的一环。"彭新林认为,基于当前跨境赌博尤其是跨境网络赌博行为的严重社会危害性以及涉案金额之高,建议修改刑法关于赌博罪、开设赌场罪的相关立法,提高赌博犯罪的惩治力度。

彭新林建议, 进一步明确跨現 赌博案件的法律适用标准, 比如出 台相关司法解释、最高司法机关发 布指导性案例等, 明确这类案件的 裁判规则, 确保法律适用的统一。

此外, 惩治跨境赌博尤其是跨

境网络赌博,需要包括网络服务商、运营商、第三方支付机构等在内的有关各方进行综合治理,积极开展防范跨境赌博法治宣传教育活动等,让群众自觉抵制赴境外或在网上参赌,不断提高防范意识。

对普通人来说,如何识别"娱乐"和"赌博",从而远离赌博陷阱?

"简单来说,只要不被虚假宣传

蒙住双眼,不要相信娱乐的同时还能赚钱,就不会落人这类陷阱。"最高人民检察院第一检察厅副厅长张晓津说,在网上使用棋牌类游戏软件时,要从正规的渠道下载使用。涉嫌赌博的游戏软件,有一个显著特征,就是具有相关的提现功能,如果大家发现能够提取现金或者获得有价值实物之类的软件应用时,请不要使用,并及时向公安机关举报。

(李万祥