2022年2月7日 星期-

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

## 劳务派遣遭退,能否停发工资

我和一家劳务派遣公 单位与被派遣劳动者订立 司签订了劳动合同,被派 至实际用工的公司工作。

最近我被实际用工的 公司退工, 劳务派遣公司 说会尽快安排新的工作。 但是迟迟没有安排, 这期 间还停发了我的工资。

请问律师, 劳务派遣 公司这样的做法是否违反

——乔先生

#### 上海星图律师事务所 杨东律师回复如下:

《劳动合同法》第五 十八条规定: "劳务派遣 单位是本法所称用人单 位,应当履行用人单位对 劳动者的义务。劳务派遣 的劳动合同,除应当载明 本法第十七条规定的事项 外,还应当载明被派遣劳 动者的用工单位以及派遣 期限、工作岗位等情况。

"劳务派遣单位应当

与被派遣劳动者订立二年 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。'

因此,即便你被实际 用工单位退工, 劳务派遣 公司也应当按照合同约定 或者所在地最低工资标准 向你支付工资。

《劳动合同法》第九十 二条规定: "……劳务派遣 单位、用工单位违反本法有 关劳务派遣规定的, 由劳动 行政部门责令限期改正;逾 期不改正的,以每人五千元 以上一万元以下的标准处以 罚款。"

《劳动争议调解仲裁 法》第九条规定: "用人单 位违反国家规定, 拖欠或者 未足额支付劳动报酬,或者 拖欠工伤医疗费、经济补偿 或者赔偿金的, 劳动者可以 向劳动行政部门投诉, 劳动 行政部门应当依法处理。"

根据上述规定, 你可以 向劳动行政部门投诉劳务派 遣公司的违法行为, 由劳动 行政部门依法处理。



## 工伤已经私了, 是否能够反悔

我表哥在老家的一个工厂干活, 动争议案件适用法律若干问题的解释 前阵在工作中不慎受伤。厂里没有给 他申报工伤, 而是和他答了一份补偿 协议,一次性给予一笔补偿,同时解 除了和他的劳动关系。

最近他觉得自己的补偿数额大大 低于法定数额,而且如果申报工伤、 可以有相应的工伤待遇。

请问律师, 我表哥能否反悔, 要 求工厂给他申报工伤?

——陆小姐

# 上海星图律师事务所杨东律师回

根据《民法典》一百五十一条规 定: "一方利用对方处于危困状态、 缺乏判断能力等情形,致使民事法律 行为成立时显失公平的,受损害方有 权请求人民法院或者仲裁机构予以撤

根据《最高人民法院关于审理劳

(三)》第十条之规定: "劳动者与用人 单位就解除或者终止劳动合同办理相关 手续、支付工资报酬、加班费、经济补 偿或者赔偿金等达成的协议, 不违反法 律、行政法规的强制性规定,且不存在 欺诈、胁迫或者乘人之危情形的,应当 认定有效。前款协议存在重大误解或者 显失公平情形, 当事人请求撤销的, 人 民法院应予支持。"

工伤赔偿协议不同于一般的民事协 议,用人单位和劳动者的法律地位不平 等,用人单位处于优势地位,劳动者对 于自身法律权利的了解明显弱于用人单 位,属于弱势且没有经验的一方。

很多情形下, 劳动者往往违背真实 意愿与用人单位签订违反公平原则、超 过法律允许限度的协议, 如果私了协议 的赔偿数额明显比法定标准低很多,就 可以认定是显失公平的协议, 可以请求

## 公司要求降薪,员工能否拒绝

我和公司签订的劳动合同中,明 确约定工资是 18000 元, 其他福利和 如下: 奖金按照公司的奖励办法执行。

由于去年公司经营状况不佳 老 板要求从高管到中层领导乃至基层员 工善遍降薪。

请问律师,对于公司的降薪要 求, 作为员工能否予以拒绝? 公司能 否单方决定给员工降薪?

上海星图律师事务所杨东律师回复

根据《劳动合同法》的规定,劳动 报酬属于劳动合同的必备条款。

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, 因此公司调 整已经明确约定的月工资标准需以双方 协商一致为前提。

如果公司单方调整员工的工资标 准,不符合法律规定。

#### 不愿改签合同, 离职有无补偿

我和公司的合同即将到期, 现在 单位要把我们部门的人全部转为劳务 派遣、统一和一家劳务派遣公司签 约,但其他条件全都不变。公司为此 发出通知, 我们要么限时转签新的派

请问律师,这种情况下我如果不 愿转签劳务派遣合同, 那么离职时是 否能有补偿?

上海星图律师事务所杨东律师回复 你的合同即将到期,公司要求改签

劳务派遣合同, 你当然依法可以拒绝。 你的合同如果到期,除非符合必须 签订无固定期限劳动合同的情形,或者 合同应当顺延的情形, 否则公司是有权 不和你续约的。

但是,公司必须按照你的工作年 ——周先生 限,支付相应的经济补偿。

### 非标准工时制,加班费怎么付

我与公司签定的劳动合同注明是 非标准工时制,但上班后我才知道加 如下: 班是按工时计算的,要想拿到加班 费,必须工时累积到200小时,超过

200 小时的部分才可以拿到加班费。 请问律师,公司这么做合法吗? 非标准工时制的加班费应当如何计算

上海星图律师事务所杨东律师回复

还是计时工资制,都不能违反我国《劳

上海星图律师事务所杨东律师回

复如下: 我国《刑法》第二百八十条规 夺、毁灭国家机关的公文、证件、印章 的,处三年以下有期徒刑、拘役、管制 或者剥夺政治权利;情节严重的,处三 年以上十年以下有期徒刑。

团体的印章的, 处三年以下有期徒刑、 拘役、管制或者剥夺政治权利。

以下有期徒刑、拘役、管制或者剥夺政 治权利;情节严重的,处三年以上七年 以下有期徒刑。

你侄子将面临怎样的刑罚, 还需要

## 物业房产

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。

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。

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。

言, 律师需要根据证据来作判断。

两方面的证据:

行的汇款凭证。

——廖先生 及他与公司签订的投资合同。

权。

赔偿或者补偿;

归一方的财产;

记录也可作为辅助证据。

根据"谁主张谁举证"的原则, 你

首先是借款协议或者借条、借据,

而你如果主张这笔钱是投资,由你

你们关于投资和转交投资款的聊天

此外,如果公司一方有经办人、知

(四)继承或者受赠的财产,但是

(五) 其他应当归共同所有的财

夫妻对共同财产, 有平等的处理

下列财产为夫妻一方的个人财产:

(二) 一方因受到人身损害获得的

(三)遗嘱或者赠与合同中确定只

根据上述规定, "一方因受到人身

(四) 一方专用的生活用品;

(五) 其他应当归一方的财产。

损害获得的赔偿或者补偿"属于一方的

(一) 一方的婚前财产:

本法第一千零六十三条第三项规定的除

情人的, 也可申请该经办人、知情人出

朋友如果主张借贷关系,他就需要拿出

以证明你们就借款达成了合意, 其次他

要拿出已经把钱给了你的证据,比如银

转交给公司的话, 你需要准备好收到钱

后又将钱转到公司名下的转账记录,以

《律师周刊》将及时刊登律师提供的咨询。

经济事务

法院起诉我。

婚姻家庭

转交投资款项,如何还原事实

我在2019年投资了一个项目,

跟朋友说了之后,他也投资了,但是

钱当时他是转给我的, 由我转给公

司, 但他后来应该也跟公司签订了投

友想退钱,公司表示只能退一部分。

去年这个项目发展不太顺利、朋

他借口钱是我向他借的,说要到

请问律师,他的主张能够获得支

上海星图律师事务所杨东律师回

他的主张能否获得支持, 还要看

获得工伤赔偿,是否共同财产

张某和妻子在协商离婚, 在去年

对于这笔赔偿金是否应当分割,

请问律师,工伤赔偿是否属于夫

上海星图律师事务所杨东律师回

《劳动合同法》规定, 夫妻在婚

姻关系存续期间所得的下列财产,为

(一) 工资、奖金、劳务报酬;

(二) 生产、经营、投资的收

参与制售假证,是否能获轻判

我侄子在老家参与了一个制造销

请问律师、制售假的证件涉嫌的

他作为其中跑腿送货的人员,起

售假证件的团伙, 他在其中负责送

是什么罪名? 这种犯罪可能面临怎样

的作用并不大, 获得的也只是一点点

跑腿费,是否可以获得轻判?

夫妻的共同财产, 归夫妻共同所有:

(三) 知识产权的收益:

张某和妻子有不同意见。

妻共同财产?

复如下:

刑事行政

张某曾经发生工伤, 随后获得了相应

证据情况。因为你的咨询也是一家之 庭作证,还原事实真相。

#### 出售房屋受阻, 咨询相关问题

王某和丈夫有三个子 否就不能出售? 女, 王某去世后, 丈夫想 将所住的大房子出售, 另 买一处较小的房子。

但子女对此意见不 一、有人不同意出售这处 房产, 说房子也有子女的 份额。

请问律师,这处房子 没有全部子女的同意,是

——谭先生

#### 上海星图律师事务所 杨东律师回复如下: 王某虽然去世了, 但

其和丈夫共有的房屋,应 属于夫妻共同财产。若王 某去世时,没有遗留合法 有效的遗嘱,则该房屋属

于王某的个人财产部分,应 当由其法定继承人来共同继

也就是说,该房屋不仅 有王某丈夫的个人财产部 分, 也有其他法定继承人应 继承的份额。所以, 在出售 该房屋时,必须由该房屋的 所有权利人一致同意, 方能 对外出售和处理。

## 合同没有约定,店铺能否转租

我从一处商铺的产权 人处租下一商铺, 合同签 了10年, 其中没有约定 我是否可以转租, 以及转 租是否需要经过产权人的

现在有人出高价想要 从我手里租下这处商铺, 但是产权人不同意, 说转 租必须得到她的许可。

请问律师,在合同对 此没有明确约定的情况

商铺? ——侯先生

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, 承租人经出租人同 意,可以将租赁物转租给 第三人。承租人转租的, 承和人与出和人之间的和 赁合同继续有效:第三人

下, 我究竟能否转租这处 造成租赁物损失的, 承租人 应当赔偿损失。 承和人未经出和人同意

转租的, 出租人可以解除合

因此,除非合同中有特 别约定,或者在转租前取得 了出租人的同意,否则这处 商铺你是不能擅自转租的。 当然, 你可以考虑以商

铺作为投资,与出资方合作 经营等变通方式。

## 诉讼实务

## 败诉后提申诉,是否暂停执行

因为一起合同纠纷, 么? 我到法院打官司并获得胜 诉,对方上诉后法院维持 原判。

现在我要求对方履行 判决,对方拒绝,说他们 已经到法院提出申诉,法 院也已经受理了。

请问律师, 受理申诉 后他们就可以不执行判决

根据我国《民事诉讼 法》的规定,案件经一审 后, 当事人有上诉的权

杨东律师回复如下。

在上诉期间提出上诉 的, 判决不发生效力。

上海星图律师事务所

因此,提出和受理申诉 并不停止判决的执行,对方

但上诉后经过二审作出

一方当事人提起申诉

的即为终审判决, 二审法院

判决生效后就具有法律效

的,申诉期间并不停止生效

的说法是没有法律依据的。

判决的执行。

## 合同约定仲裁, 是否不能起诉

我和某公司签了一份 合同,最近发生一些争 议, 我想去法院起诉对 方, 但他们说这事只能仲 裁, 我这才发现当初合同 中约定了仲裁作为争议解 决方式。

果和法院判决相同么? 如 果不服仲裁结果, 我还能

F 海星图律师事务所 杨东律师回复如下: 根据我国《民事诉讼

法》及《仲裁法》的有关 规定, 如合同双方当事人 在合同中约定了仲裁条 款,则与该合同有关的纠 纷应当诵讨仲裁途径解 决,人民法院对此不再享 有管辖权。

决方式时,应当慎重选择。 ——袁先生 依据的法律、法规、规则 诉讼作为争议解决的方式。

对于普通的合同,尽量选择

等与法院不尽相同, 另外仲

裁采用一裁终局制,不可上

诉,而且除非法律规定的特

殊情形, 否则也不能再向法

# 奖金发放规定,是否合法有效

我们公司在奖励制度 中规定, 员工获得年终奖 的前提之一是"未休年休

的规定是否合法有效? ——许先生 上海星图律师事务所

杨东律师回复如下:

年终奖属于用人单位内部 管理范畴, 但相应的规定 不能违反法律。 请问律师, 公司这样

根据《职工带薪年休 假条例》,单位应当保证 职工享受年休假,单位确 因工作需要不能安排职工 休年休假的, 经职工本人

是否发放、如何发放

年休假天数,单位应当按照 该职工日工资收入的 300% 支付年休假工资报酬。 因此, 休年休假是职工

年休假。对职工应休未休的

的法定权利,用人单位将年 终奖发放与其挂钩, 要求未 休年休假才能获得年终奖是 无效的, 劳动者可以依法维 同意,可以不安排职工休 权。

用人单位无论是采取计件工资制,

动合同法》关于劳动者每周工作不得超 过 44 小时的规定,超过该时段的工作 时间属于加班性质,用人单位就必须向 劳动者支付加班费。如果少付加班费, ---邹先生 你可以依法维权。

定: 伪造、变造、买卖或者盗窃、抢

货,目前已经被逮捕。

伪造公司、企业、事业单位、人民

伪造、变造居民身份证的, 处三年

看他在共同犯罪中的作用,如果他被认 定为从犯,可以获得从轻或者减轻处

请问律师、仲裁的结

上诉么?

仲裁的审理、裁决所

另外与普通民事诉讼的 诉讼费用相比, 仲裁的费用 相对较高。

因此在合同约定争议解