上海星图律师事务所

根据《民法典》的规

定,机动车发生交通事故

造成损害,属于该机动车

动车强制保险的保险人在

强制保险责任限额范围内

予以赔偿;不足部分,由

承保机动车商业保险的保

险人按照保险合同的约定

予以赔偿; 仍然不足或者

没有投保机动车商业保险

一方责任的, 先由承保机

杨东律师回复如下:

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

约定可以调岗,是否具有效力

我在目前的公司工作 了1年多, 当初签订了3 年的劳动合同。

最近公司通知我转 岗,对此我提出异议,公 司表示当初签订的劳动合 同中有一个条款, 公司基 干自身经营状况和部门设 置、调整等情况, 可以调 动乙方也就是我的工作岗 位, 而我作为员工应当服 从调动。

请问律师。这样的约 定是否具有效力? ——赵小姐

上海星图律师事务所

杨东律师回复如下:

即便劳动合同中有任 意调岗的约定,用人单位 在调岗问题上仍然不能太 过随意。

首先,工作岗位的调 整属于变更劳动合同的主

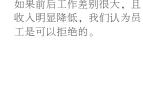
根据《劳动合同法》 的规定, "用人单位与劳 动者协商一致, 可以变更 劳动合同约定的内容。变 更劳动合同, 应当采用书 面形式"。

因此根据《劳动合同 法》的要求,调岗是需要 与劳动者协商一致的。

其次,如果劳动者不能 胜任工作,用人单位有权对 其讲行培训或调整工作岗 位,如果劳动者拒绝岗位调 整,用人单位据此解除劳动 合同,属于合法解除。

最后,如果用人单位因 确因生产经营的具体情况, 需要对员工进行调岗, 那么 应当确保调动前后的工作在 岗位性质、薪资水平等方面 基本相同。

一般来说,调岗不降薪 的话, 劳动者应当配合。但 加果前后工作差别很大,且





资料图片

辞职尚未就业,咨询失业保险

底辞职, 至今尚未找到新 的工作。

有人告诉我只要之前 交了失业保险, 处于失业 状态就可以领取失业保险

——苏先生

上海星图律师事务所 杨东律师回复如下: 根据相关法律的规

定, 失业人员符合下列条 件的, 从失业保险基金中 本人已经缴纳失业保险费满 一年的; 2、非因本人意愿 中断就业的: 3、已经进行 失业登记,并有求职要求 基于你是主动辞职这一

1、失业前用人单位和

情况,是不能领取失业保险

不定时工作制,是否有加班费

我表哥在一家公司担任管理人 员, 需要长期加班, 却没有加班工 资。公司称他的岗位实行不定时工作 制并经过了审批。

请问律师, 哪些岗位可以实行不 定时工作制?不定时工作制是否有加 ——韩先生

上海星图律师事务所杨东律师回 复如下.

根据《劳动合同法》的规定,企 业因生产特点不能实行《中华人民共 和国劳动法》第三十六条、第三十八 条规定的,可以实行不定时工作制或 综合计算工时工作制等其他工作和休 息办法。

依据《关于企业实行不定时工作 制和综合计算工时工作制的审批办 法》第四条:企业对符合下列条件之 一的职工,可以实行不定时工作制:

(一)企业中的高级管理人员、 外勤人员、推销人员、部分值班人员 和其他因工作无法按标准工作时间衡 量的职工:

(二)企业中的长途运输人员、 出租汽车司机和铁路、港口、仓库的 部分装卸人员以及因工作性质特殊, 需机动作业的职工;

(三) 其他因生产特点、工作特 殊需要或职责范围的关系,适合实行 不定时工作制的职工。

对于不定时工作制,各地也有相

根据上海市人力资源和社会保障局 《关于本市实行不定时工作制和综合计 算工时工作制的行政许可办法》:

本办法所称的不定时工作制是指用 人单位因生产经营特点、工作情况特殊 或岗位性质的关系, 需要机动作业无法 实行标准工时制度, 而采用不确定工作 时间的工时制度。

用人单位对符合下列条件之一的岗 位,可以申请实行不定时工作制:

(一) 高级管理、外勤、推销、部 分值班和其他因工作无法按标准工作时

(二)长途运输、出租车驾驶、值 班驾驶、消防化救和铁路、港口、仓库 的部分装卸以及因工作性质特殊需机动 作业或由劳动者自行安排工作时间的岗

(三) 其他适合实行不定时工作制

用人单位实行不定时工作制和综合 计算工时工作制,应当向其登记注册地 的区人力资源社会保障行政部门提出申 请,经批准后可以实行不定时工作制和 综合计算工时工作制。

如果实行的是不定时工作制,那么 就没工作日和双休日的加班, 但是不定 时工作制有法定节假日加班。

在法定节假日加班的, 用人单位应 当支付不低于劳动者正常工作时间工资 的百分之三百的工资报酬。

已经请过事假,能否再休年假

——苏女士

我在2022年度陆续请了20多天 事假、春节前我想将剩余的年假休 完, 但是公司说我今年已经没有年假

请问律师, 公司的说法有法律依

上海星图律师事务所杨东律师回

根据《职工带薪年休假条例》的 规定,职工有下列情形之一的,不享 受当年的年休假:

(一) 职工依法享受寒暑假, 其休 假天数多于年休假天数的;

(二) 职工请事假累计 20 天以上 且单位按照规定不扣工资的;

(三) 累计工作满1年不满10年 的职工,请病假累计2个月以上的;

(四) 累计工作满 10 年不满 20 年 的职工,请病假累计3个月以上的:

(五) 累计工作满 20 年以上的职 工,请病假累计4个月以上的。

如果你在 2022 年度请事假累计 20 天以上且单位按照规定没有扣工资,那 么的确就不能再享受当年的年休假了。

签约劳务派遣,咨询退工理由

我原本属于劳务派遣性质, 节后 刚上班公司就通知我,要将我退回劳 务派遣公司, 却没有给我一个明确的 理由, 只说是公司的安排。

请问律师, 哪些情况下用工单位 能将派遣员工退回劳务派遣公司? ——李先生

上海星图律师事务所杨东律师回 复如下:

根据相关法律的规定,用工单位 可以在下列情形之下将被派遣劳动者 退回劳务派遣单位: 1、劳动合同订立时所依据的客

能就变更劳动合同内容达成协议的; 2、 依照企业破产法规定进行重整的; 3、 生产经营发生严重困难的; 4、企业转 产、重大技术革新或者经营方式调整, 经变更劳动合同后, 仍需裁减人员的; 5、其他因劳动合同订立时所依据的客 观经济情况发生重大变化, 致使劳动合 同无法履行的; 6、用工单位被依法宣 告破产、吊销营业执照、青令关闭、撤 销、决定提前解散或者经营期限届满不 再继续经营的;7、劳务派遣协议期满

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

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。



2023年2月13日 星期-

辞职遭到拖延,到期能否离职

我在春节前谈妥了新的工作,约 定节后我向原公司辞职并办理离职手 续, 随后到新的公司入职。

但是我节后向公司提出书面辞职 后, 遭到了公司负责人的挽留, 对于 我的辞职明确表示不予批准,也没有 人跟我办理工作交接手续和离职手

请问律师, 我能否在辞职三十日 后离职?如果没有办理工作交接手 续,公司事后能否要求我承担责任? ——陈小姐

上海星图律师事务所杨东律师回

《劳动合同法》第三十七条规

定: "劳动者提前三十日以书面形式通 知用人单位,可以解除劳动合同。劳动 者在试用期内提前三日通知用人单位, 可以解除劳动合同。"

也就是说,不管劳动者基于什么原 因、有无正当理由、用人单位是否同 意,只要劳动者履行了"提前三十日以 书面形式通知用人单位", 劳动合同在 书面诵知三十日期满后便告解除。

至于交接手续和离职手续的问题 你可以在辞职后、离职前,再次书面向 公司明确辞职的决定,并通知公司办理 工作交接,同时做好你个人可以完成的 交接事宜,并保留相关证据。

这样的话,就可以证明工作未完全 交接不是你的责任。

外出参会受伤,能否认定工伤

我丈夫受单位指派,周末去参加 一个会议, 结果他在骑电动车去会场 的路上被车撞伤, 交警认定他负次要 责任,对方负主要责任。

请问律师,这种情况能否认定为 ——郭女士

上海星图律师事务所杨东律师回

复如下: 最高人民法院《关于审理工伤保 险行政案件若干问题的规定》规定: 社会保险行政部门认定下列情形

为工伤的,人民法院应予支持: (一) 职工在工作时间和工作场 所内受到伤害, 用人单位或者社会保 险行政部门没有证据证明是非工作原

因导致的; (二) 职工参加用人单位组织或 者受用人单位指派参加其他单位组织 的活动受到伤害的:

的合理区域因工受到伤害的;

在工作时间及合理区域内受到伤害的。

以支持: (一) 职工受用人单位指派或者因

责有关的活动期间; (二) 职工受用人单位指派外出学

(三) 职工因工作需要的其他外出 活动期间。

你丈夫受单位指派外出参加会议, 依法应认定属于"外出务工期间",他 因为交通事故导致受伤应当被认定为工

(三) 在工作时间内, 职工来往于

多个与其工作职责相关的工作场所之间 (四) 其他与履行工作职责相关,

社会保险行政部门认为下列情形为 "外出务工期间"的,人民法院应当予

工作需要在工作场所以外从事与工作职

习或者开会期间;

婚姻家庭

复如下:

社区独居老人, 如何确定监护

我们社区有一个独居老人, 近年 来身体状况每况愈下, 尤其是精神出 现了问题, 邻居苦不堪言。

请问律师,对于这样的老人,依 法应当由谁监护?

上海星图律师事务所杨东律师回

根据《民法典》, 无民事行为能 力或者限制民事行为能力的成年人, 由下列有监护能力的人按顺序担任监 护人: (一) 配偶; (二) 父母、子 女; (三) 其他近亲属; (四) 其他 愿意担任监护人的个人或者组织, 但 是须经被监护人住所地的居民委员

会、村民委员会或者民政部门同意。 依法具有监护资格的人之间可以 协议确定监护人。协议确定监护人应 当 当 重 新 故 监 护 人 的 直 实 音 原 。 对监护人的确定有争议的, 由被监

护人住所地的居民委员会、村民委员会 或者民政部门指定监护人, 有关当事人 对指定不服的,可以向人民法院申请指 定监护人; 有关当事人也可以直接向人 民法院申请指定监护人。 居民委员会、村民委员会、民政部

门或者人民法院应当尊重被监护人的真 实意愿, 按照最有利于被监护人的原则 在依法具有监护资格的人中指定监护 没有依法具有监护资格的人的,监

护人由民政部门担任, 也可以由具备履 行监护职责条件的被监护人住所地的居 民委员会、村民委员会担任。 因此,这种情况最好还是由居民委

员会联系其法定监护人尽到监护职责, 如果没有合适的监护人, 也可由民政部 门或者居民委员会担任监护人。

交通事故

无偿搭载同事,发生事故咋办

我父亲近日在下班时 顺路搭载了两位同事, 其 中一位中途先下了车, 我 父亲打算将另一位同事何 某送到其所住的小区门 口, 然后开车回家。

没想到在行驶过程 中、由于父亲在询问和搜 索何某所住的小区位置, 和另一辆告诉行驶的轿车 发生了碰撞, 事故导致坐 在副驾驶位置的何某受 伤。 交警部门认定我父亲

对事故负全部责任。 请问律师, 我父亲是 无偿搭载同事, 他是否要

对同事的受伤负赔偿责 ——陆女士 故意或者重大过失的除外。 也就是说, 无偿搭乘人

何某因为事故受伤所导致的 各项损失,首先应当由承保 机动车强制保险的保险公司 赔偿,不足部分再由相关的 商业险赔偿,如果仍有不 足,可以向机动车驾驶人也 就是你的父亲索赔。

但是基于"好意同乘" 的法律规定,一般来说应当 减轻赔偿责任。 当然,由于交警部门认

定你父亲对事故负全部责 的,由侵权人赔偿。 非营运机动车发生交 任,何某可主张你父亲对事 通事故造成无偿搭乘人损 故的发生有"重大过失" 害,属于该机动车一方责 而你父亲也可基于事发时的 任的,应当减轻其赔偿责 情况,要求减轻自己的责 任, 但是机动车使用人有 任。

债权债务

民间借贷纠纷,咨询举证问题

张某曾经向许某借款 6万元,许某给了张某6 万元现金,并由张某出具 了借条。

现在许某向张某要 钱, 但张某表示钱已经通 过现金形式还了。

请问律师,这种情况 下许某该如何证明自己并

杨东律师回复如下:

没有收到所谓"还款"? ——吴先生

上海星图律师事务所

根据最高人民法院

《关于审理民间借贷案件

收据、欠条等债权凭证提 起民间借贷诉讼,被告抗 辩已经偿还借款的,被告 应当对其主张提供证据证 明。被告提供相应证据证 明其主张后,原告仍应就 借贷关系的存续承担举证 责任。

被告抗辩借贷行为尚

未实际发生并能作出合理

说明的,人民法院应当结

合借贷金额、款项交付、

当事人的经济能力、当地

或者当事人之间的交易方

上海星图律师事务所

根据《民法典》的规

当事人未采用书面形式,

杨东律师回复如下:

适用法律若干问题的规

定》,原告仅依据借据、

式、交易习惯、当事人财产 变动情况以及证人证言等事 实和因素,综合判断查证借 贷事实是否发生。 根据上述司法解释,许

某持有借条向张某索要欠 款,张某并未否认借贷关 系, 只是主张已经偿还借 款,那么依法应当由张某提 供相关证据,比如收条、转 账凭证等。

如果张某表示是以现金 形式还款,却没有相应的证 据,而许某否认收到讨还 款,那么张某很可能要承担 不利后果。

物业房产

租房未签合同,能否随时退租

我们在老家有一套空 置的房子、去年一个亲戚 联系我们要求租用, 当时 电话里约定租期是2年。 同时约定了租金等事宜, 我就把房子的钥匙给了

最近这个亲戚打电话 给我表示马上要退租,我 对此表示异议, 但他不承 认曾经口头约定租期是2

是否属于他违约?

请问律师,这种情况

规定仍不能确定的,视为 不定期租赁; 当事人可以 随时解除合同, 但是应当

——唐先生 在合理期限之前通知对

为不定期租赁。

定,租赁期限六个月以上 于租期也各执一词,如果没 的,应当采用书面形式。 有确凿证据可以证明当初约

无法确定租赁期限的,视 能被视为不定期租赁。 基于不定期租赁,作为 当事人对租赁期限没 承租人提前通知你要求退 有约定或者约定不明确, 依据本法第五百一十条的 约。

和,一般来说并不构成违 也就是说,由于你们租

因此,由于你们对于租

房事官未签订书面合同,对

定的租期是2年,那么就可

房时没有签订书面合同,任 何一方都是可以随时解约

由于之前的公司经营 能否领取失业保险金? 状况不佳, 我在2022年

请问律师,我的情况 领取失业保险金: