

第四单元 劳动合同的解除和终止

【考点 2】劳动合同的终止（2010年多选题；2012年多选题；2013年多选题、判断题；2014年单选题；2016年多选题）

1. 劳动合同终止的情形

劳动合同终止情形			经济补偿
“到期”	劳动合同期 满的	用人单位不续签	应该支付（√）
		降低标准劳动者不同意续签	应该支付（√）
		维持或提高待遇劳动者不同意续签	无需支付（×）
“老了”	劳动者开始依法享受基本养老保险待遇的		无需支付（×）
	劳动者达到法定退休年龄的		无需支付（×）
“死了”	劳动者死亡，或者被人民法院宣告死亡或者宣告失踪的		无需支付（×）
	用人单位被依法宣告破产的、被吊销营业执照、责令关闭、撤销或者用人单位决定提前解散的		应当支付（√）

【巧记】劳动合同终止情形：“到期”、“老了”、“死了”

2. 劳动合同解除和终止的限制性规定

（1）从事接触职业病危害作业的劳动者未进行离岗前职业健康检查，或者疑似职业病病人在诊断或者医学观察期间的；

（2）在本单位患职业病或者因工负伤并被确认丧失或者部分丧失劳动能力的；

（3）患病或者非因工负伤，在规定的医疗期内的；

（4）女职工在孕期、产期、哺乳期的；

（5）在本单位连续工作满15年，且距法定退休年龄不足5年的；

（6）法律、行政法规规定的其他情形。

【巧记】劳动合同不得解除和终止的情形：“老、（弱）、病、残、孕”

【例题 1·多选题】根据劳动合同法律制度的规定，下列情形中，可导致劳动合同关系终止的有（ ）。（2012年）

A. 劳动合同期满

B. 劳动者达到法定退休年龄

C. 用人单位被依法宣告破产

D. 女职工在哺乳期

【答案】ABC

【解析】选项 D：女职工在孕期、产期、哺乳期的，用人单位既不得解除劳动合同，也不得终止劳动合同，劳动合同应当续延至相应的情形消失时终止。

【例题 2·多选题】用人单位与劳动者终止劳动合同的下列情形中，用人单位需要支付劳动者经济补偿金的有（ ）。（2013年）

A. 用人单位被依法宣告破产而终止劳动合同的

B. 用人单位被吊销营业执照而终止劳动合同的

C. 用人单位被责令关闭而终止劳动合同的

D. 用人单位决定提前解散而终止劳动合同的

【答案】ABCD

【解析】选项 ABCD均属于用人单位“死了”，用人单位应支付经济补偿金。

【例题 3·单选题】根据劳动合同法律制度的规定，下列各项中，不属于劳动合同终止情形的是（ ）。（2014年）

A. 劳动者达到法定退休年龄的

B. 用人单位被吊销营业执照的

C. 劳动者开始依法享受基本养老保险待遇的

D. 劳动者不能胜任工作的

【答案】D

【解析】选项 D：用人单位应先经过培训或者调整工作岗位，仍不能胜任工作的，才能解除劳动合同，如果没有经过培训或者调整工作岗位就解除劳动合同的，属于违法解除，不属于劳动合同终止。

【例题 4·多选题】下列情形中，用人单位可单方面解除劳动合同的有（ ）。（2016年回忆版）

A. 张某严重失职，营私舞弊，给用人单位造成重大损失

B. 胡某被依法追究刑事责任

C. 钱某严重违反用人单位的规章制度

D. 王某因怀孕无法胜任工作

【答案】ABC

【解析】选项 D：在女职工怀孕期间，用人单位不得解除劳动合同。

3. 劳动合同解除和终止的手续（P335）

（1）劳动合同解除或终止的，用人单位应当在解除或者终止劳动合同时出具解除或者终止劳动合同的证明，并在 15 日内为劳动者办理档案和社会保险关系转移手续。

（2）用人单位出具的解除、终止劳动合同的证明，应当写明劳动合同期限、解除或者终止劳动合同的日期、工作岗位、在本单位的工作年限。

（3）用人单位应当在解除或者终止劳动合同时向劳动者支付经济补偿金的，在办结工作交接时支付。

（4）用人单位对已经解除或者终止的劳动合同文本，至少保存 2 年备查。

【例题·判断题】用人单位解除或者终止劳动合同的，用人单位应当在解除或者终止劳动合同时出具解除或者终止劳动合同的证明。（ ）（2013 年）

【答案】√

【考点 3】劳动合同解除和终止的经济补偿（2011 年单选题；2012 年单选题；2013 年单选题、多选题；2014 年多选题、不定项选择题；2015 年单选题、多选题；2016 年单选题、多选题、不定项选择题；2017 年多选题）

1. 经济补偿金、违约金与赔偿金

【解释】经济补偿金，是按照劳动合同法的规定，在劳动者无过错的情况下，用人单位与劳动者解除或终止劳动合同时，应给予劳动者的经济上的补助。

“三金”	适用条件	性质	支付主体
经济补偿金	（1）劳动关系的解除和终止 （2）劳动者无过错	法定 （无过错无惩罚性）	用人单位
违约金	劳动者违反了服务期和竞业限制的规定（单位不得约定其他违约金情形）	约定 （有过错有惩罚性和赔偿性）	劳动者
赔偿金	用人单位和劳动者由于自己的过错给对方造成损害	法定或约定 （有过错，具有惩罚性和赔偿性）	二者之一

【例题·单选题】根据劳动合同法律制度的规定，下列关于经济补偿金和违约金的表述中，不正确的是（ ）。（2016 年回忆版）

- A. 违约金的支付主体只能是劳动者
- B. 经济补偿金只能由用人单位和劳动者在劳动合同中约定
- C. 违约金只能在服务期和竞业限制条款中约定
- D. 经济补偿金的支付主体只能是用人单位

【答案】B

【解析】选项 B：经济补偿金是法定的，主要是针对劳动关系的解除和终止，如果劳动者无过错，用人单位则应给予劳动者一定的经济补偿。

2. 经济补偿支付的情形

（1）由用人单位提出解除劳动合同并与劳动者协商一致而解除劳动合同的。

（2）劳动者符合“随时通知解除和无需事先通知即可解除劳动合同”规定的情形而解除劳动合同的。

（3）用人单位符合“提前 30 日以书面形式通知劳动者本人或者额外支付劳动者 1 个月工资后可以解除劳动合同”规定的情形而解除劳动合同的。

（4）用人单位符合“可裁减人员规定”而解除劳动合同的。

【提示】（1）（2）（3）（4）为劳动合同的解除需支付补偿金的情形。

（5）除用人单位维持或者提高劳动合同约定条件续订劳动合同，劳动者不同意续订的情形外，劳动合同期满终止固定期限劳动合同的。

（6）以完成一定工作任务为期限的劳动合同因任务完成而终止的。

（7）用人单位被依法宣告破产终止劳动合同的。

（8）用人单位被吊销营业执照、责令关闭、撤销或者用人单位决定提前解散而终止劳动合同的。

（9）法律、行政法规规定解除或终止劳动合同应当向劳动者支付经济补偿的其他情形。

【提示】（5）（6）（7）（8）为劳动合同终止应支付补偿金的情形。

【例题 1·多选题】根据劳动合同法律制度的规定，用人单位与劳动者终止劳动合同的下列情形中，用人单位需要支付劳动者经济补偿的有（ ）。（2013 年）

- A. 用人单位被依法宣告破产而终止劳动合同的
- B. 用人单位被吊销营业执照而终止劳动合同的
- C. 用人单位被责令关闭而终止劳动合同的
- D. 用人单位决定提前解散而终止劳动合同的

【答案】ABCD

【例题 2·多选题】根据劳动合同法法律制度的规定，劳动者单方面解除劳动合同的下列情形中，不能获得经济补偿金的有（ ）。 （2015年）

- A. 劳动者提前 30日以书面形式通知用人单位解除劳动合同的
- B. 劳动者因用人单位未按照劳动合同约定提供劳动保护而解除劳动合同的
- C. 劳动者因用人单位未及时足额支付劳动报酬而解除劳动合同的
- D. 劳动者在试用期内提前 3日通知用人单位解除劳动合同的

【答案】 AD

【解析】（1）选项 BC：属劳动者随时解除劳动合同的情形，用人单位应当支付经济补偿金；（2）选项 AD：属劳动者提前通知解除劳动合同的情形，用人单位无需支付经济补偿金。

【例题 3·多选题】根据劳动合同法法律制度的规定，劳动合同解除的下列情形中，用人单位需向劳动者支付经济补偿的有（ ）。 （2016年回忆版）

- A. 用人单位未按照劳动合同约定提供劳动保护或者劳动条件的
- B. 用人单位未及时足额支付劳动报酬的
- C. 劳动者同时与其他用人单位建立劳动关系，经用人单位提出，拒不改正的
- D. 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

【答案】 ABD

【解析】选项 C：劳动者同时与其他用人单位建立劳动关系，对完成本单位的工作任务造成严重影响，或者经用人单位提出，拒不改正的，用人单位可单方面解除劳动合同，且不需向劳动者支付经济补偿。

【例题 4·单选题】根据劳动合同法法律制度的规定，关于劳动合同解除或者终止时经济补偿金支付的下列表述中，不正确的是（ ）。 （2016年回忆版）

- A. 用人单位因被依法宣告破产而终止劳动合同，应向劳动者支付经济补偿金
- B. 劳动者主动辞职并与用人单位协商一致而解除劳动合同，用人单位无需向劳动者支付经济补偿金
- C. 经济补偿金的支付主体只能是用人单位
- D. 经济补偿金数额由用人单位和劳动者在劳动合同中约定

【答案】 D

【解析】选项 D：经济补偿金是法定的，不能由用人单位和劳动者自由约定。其具体金额是根据劳动者在用人单位的工作年限和工资标准来计算的，并以货币形式支付给劳动者。

【例题 5·多选题】根据劳动合同法法律制度的规定，劳动合同解除或者终止的下列情形中，用人单位应向劳动者支付经济补偿的有（ ）。 （2017年回忆版）

- A. 劳动者提前 30日以书面形式通知无过错用人单位而解除劳动合同的
- B. 劳动者提出并与无过错用人单位协商一致解除劳动合同的
- C. 劳动者符合不需事先告知用人单位即可解除劳动合同的情形解除劳动合同的
- D. 以完成一定工作任务为期限的劳动合同因任务完成而终止的

【答案】 CD

【解析】选项 AB：劳动者提出（提前 30天或者协商一致）与“无过错”的用人单位解除劳动合同的，用人单位不需支付经济补偿金。

【例题 6·多选题】根据劳动合同法法律制度的规定，关于用人单位未按照劳动合同约定或者国家规定支付劳动者劳动报酬应承担法律责任的下列表述中，正确的有（ ）。 （2017年回忆版）

- A. 由用人单位向劳动者支付违约金
- B. 劳动报酬低于当地最低工资标准的，用人单位应当支付其差额的部分
- C. 用人单位按照应付劳动报酬金额 200%的标准向劳动者加付赔偿金
- D. 由劳动行政部门责令用人单位限期支付劳动报酬

【答案】 BD

【解析】（1）选项 A：违约金是劳动者违反服务期和竞业限制的约定向用人单位支付的违约补偿；（2）选项 C：责令用人单位按照应付金额 50%以上 100%以下的标准向劳动者加付赔偿金。

3. 经济补偿金的支付标准

（1）经济补偿金的计算公式：

经济补偿金 = 工作年限 × 月工资

（2）工作年限的确定

① 每满 1年支付 1个月工资的标准向劳动者支付。

②6 个月以上不满 1年的，按 1年计算；不满 6个月的，向劳动者支付半个月工资的经济补偿。

（3）月工资的确定

月工资是指劳动者在劳动合同解除或者终止前 12个月的平均工资；

【提示 1】按照劳动者应得工资计算，包括计时工资或者计件工资以及奖金、津贴和补贴等货币性收入。

【提示 2】劳动者在劳动合同解除或者终止前 12 个月的平均工资低于当地最低工资标准的，按照当地最低工资标准计算。

【提示 3】劳动者月工资高于用人单位所在直辖市、设区的市级人民政府公布的本地区上年度职工月平均工资 3 倍的，向其支付经济补偿金的标准按职工月平均工资 3 倍的数额支付，向其支付经济补偿金的年限最高不超过 12 年。

【例题 1·单选题】2011 年 4 月 1 日，张某到甲公司工作。2014 年 7 月 31 日，甲公司向张某提出解除劳动合同，双方协商一致后于 8 月 1 日解除。已知张某在劳动合同解除前 12 个月的月平均工资为 4000 元。根据劳动合同法法律制度的规定，解除劳动合同时，甲公司应依法向张某支付的经济补偿为（ ）。(2015 年)

- A. 16000 元
- B. 14000 元
- C. 4000 元
- D. 12000 元

【答案】B

【解析】经济补偿金按劳动者在本单位工作的年限，每满 1 年支付 1 个月工资的标准向劳动者支付，6 个月以上不满 1 年的，按 1 年计算；不满 6 个月的，向劳动者支付半个月工资的经济补偿。在本题中，甲公司应当向张某支付经济补偿金 $=3.5 \text{ 个月} \times 4000 \text{ 元} = 14000 \text{ (元)}$ 。

【例题 2·单选题】2014 年 4 月 1 日，吴某到甲公司担任高级技术人员，月工资 15000 元。7 月 1 日，吴某得知甲公司未依法为其缴纳社会保险费，遂通知甲公司解除劳动合同，并要求支付经济补偿。已知甲公司所在地区上年度职工月平均工资为 4000 元。根据劳动合同法法律制度的规定，下列关于甲公司向吴某支付经济补偿的表述中，正确的是（ ）。(2015 年)

- A. 甲公司应向吴某支付经济补偿 7500 元
- B. 甲公司应向吴某支付经济补偿 6000 元
- C. 甲公司应向吴某支付经济补偿 2000 元
- D. 吴某单方面解除劳动合同，甲公司无须向其支付经济补偿

【答案】B

【解析】(1) 吴某的月工资已经超过了当地上年度职工月平均工资的 3 倍，只能按当地上年度职工月平均工资 3 倍即 12000 元作为支付经济补偿金的月工资标准；(2) 吴某在甲公司的工作时间仅为 3 个月，应按半个月工资标准支付经济补偿；(3) 甲公司应向吴某支付的经济补偿 $=4000 \times 3 \times 0.5 = 6000 \text{ (元)}$ 。

4. 违法解除或终止劳动合同的法律责任

(1) 用人单位违反规定解除或者终止劳动合同：

① 劳动者要求继续履行劳动合同的，用人单位应当继续履行；

② 劳动者不要求继续履行劳动合同或者劳动合同已经不能继续履行的，用人单位应当依照《劳动合同法》规定的经济补偿金标准的 2 倍向劳动者支付赔偿金，支付了赔偿金的，不再支付经济补偿金。

(2) 劳动者违法解除劳动合同，给用人单位造成损失的，应当承担赔偿责任。

【例题 1·单选题】王某在乙公司工作满 5 年，月工资为 10000 元，当地上年度职工月平均工资为 3000 元。根据劳动合同法法律制度的规定，乙公司违法解除劳动合同时，王某可以得到的赔偿金额为（ ）元。(2013 年)

- A. 45000
- B. 90000
- C. 50000
- D. 100000

【答案】B

【解析】(1) 劳动者月工资高于当地上年度职工月平均工资 3 倍的，向其支付经济补偿金的标准按职工月平均工资 3 倍的数额支付，本题中，经济补偿金 $=3000 \times 3 \times 5 = 45000 \text{ (元)}$ ；(2) 乙公司违法解除劳动合同时，王某可以得到的赔偿金 $=45000 \times 2 = 90000 \text{ (元)}$ 。

【例题 2·多选题】劳动合同期限内，甲公司的职工王某正好处在孕期，但甲公司要解除劳动合同。根据劳动合同法法律制度的规定，下列表述中，正确的有（ ）。(2013 年)

- A. 甲公司不能解除劳动合同
- B. 甲公司可以解除劳动合同
- C. 如果甲公司提出解除劳动合同，王某提出继续履行劳动合同的，应当继续履行
- D. 如果甲公司提出解除劳动合同，王某也同意不继续履行劳动合同的，解除劳动合同后，甲公司应当向王某支付经济补偿金

【答案】AC

【解析】(1) 选项 AB：在女职工怀孕期间，用人单位不得解除劳动合同；(2) 选项 CD：用人单位违法解除劳动合同，劳动者可以要求继续履行劳动合同；如果劳动者不愿继续履行劳动合同或者劳动合同的履行已经不可能，用人单位应当依照经济补偿金标准的 2 倍向劳动者支付“赔偿金”，支付了赔偿金的，不再支付经济补偿金。

【小结】

