

第一单元 劳动合同法律制度

考点 9: 试用期(★★★)

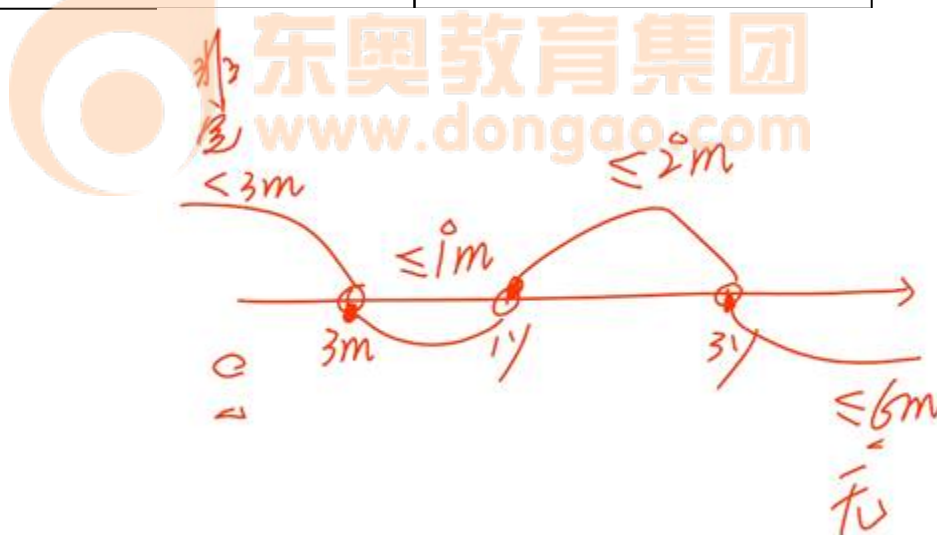
1. 试用期属于劳动合同 **约定条款**, 双方可以约定, 也可以不约定试用期。

2. 试用期的期限

(1) 最多可以约定多长时间的试用期?

适用情形	试用期期限
①劳动合同期限 < 3个月 ②以完成一定工作任务为期限的劳动合同 ③非全日制用工	不得 约定试用期
3 个月 ≤ 劳动合同期限 < 1年	约定的试用期应当 ≤ 1个月

适用情形	试用期期限
1 年 ≤ 劳动合同期限 < 3年	约定的试用期应当 ≤ 2个月
①劳动合同期限 ≥ 3年 ②无固定期限劳动合同	约定的试用期应当 ≤ 6个月



(2) 试用期包含在劳动合同期限内; 劳动合同仅约定试用期的, 试用期不成立, 该期限为劳动合同期限。

(3) **同一**用人单位与 **同一**劳动者只能约定 **一次**试用期。

(4) 法律责任

用人单位违反规定与劳动者约定试用期的, 由劳动行政部门责令改正; 违法约定的试用期已经履行的, 由用人单位以劳动者试用期满月工资为标准, 按已经履行的超过法定试用期的期间向劳动者支付赔偿金。

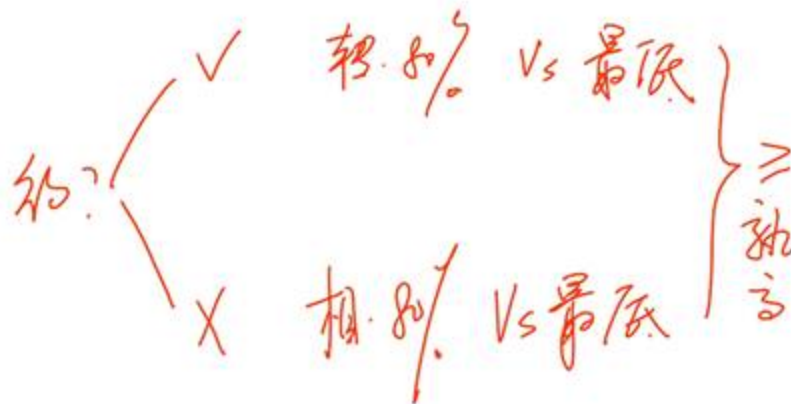
3. 试用期工资

劳动者在试用期的工资不得低于本单位相同岗位最低档工资的 80% 或者劳动合同约定工资 (试用期满后工资) 的 80%, 并不得低于用人单位所在地的最低工资标准。

【提示】 由于同工同酬的要求, 劳动合同约定工资应当大于等于本单位相同岗位最低档工资:

(1) 劳动合同明确约定工资数额, 且该数额符合同工同酬的要求的, 试用期工资 **不低于“约定工资的 80%”和“当地最低工资标准”二者的孰高数**;

(2) 劳动合同未约定具体工资数额而是约定参照执行本单位相同岗位的工资制度的, 或者约定了具体工资数额但不符合同工同酬要求的, 试用期工资 **不低于“本单位相同岗位最低档工资的 80%”和“当地最低工资标准”二者的孰高数**。



【例题 1·多选题】甲公司与职工对试用期期限的下列约定中，符合法律规定的有（ ）。 （2017年）

- A. 李某的劳动合同期限 2 年，双方约定的试用期为 2 个月
- B. 王某的劳动合同期限 6 个月，双方约定的试用期为 20 日
- C. 赵某的劳动合同期限 2 个月，双方约定的试用期为 5 个月
- D. 张某的劳动合同期限 4 年，双方约定的试用期为 4 个月

【答案】 ABD

【解析】（1）选项 A：劳动合同期限 1 年以上不满 3 年的，试用期不得超过 2 个月；（2）选项 B：劳动合同期限 3 个月以上不满 1 年的，试用期不得超过 1 个月；（3）选项 C：劳动合同期限不满 3 个月的，不得约定试用期；（4）选项 D：3 年以上固定期限和无固定期限的劳动合同，试用期不得超过 6 个月。

【例题 2·多选题】用人单位与劳动者对试用期所作的下列约定中，符合法律规定的有（ ）。 （2015年）

- A. 乙公司与赵某订立 1 年期劳动合同，约定其试用期 2 个月
- B. 丁公司聘请李某从事非全日制用工，约定其试用期半个月
- C. 丙公司与白某订立无固定期限劳动合同，约定其试用期 4 个月
- D. 甲公司与陆某订立以完成一定工作任务为期限的劳动合同，约定其试用期 1 个月

【答案】 AC

【解析】（1）选项 A：劳动合同期限 1 年以上不满 3 年的，试用期不得超过 2 个月；（2）选项 B：非全日制用工双方当事人不得约定试用期；（3）选项 C：3 年以上固定期限和无固定期限的劳动合同，试用期不得超过 6 个月；（4）选项 D：以完成一定工作任务为期限的劳动合同，不得约定试用期。

【例题 3·多选题】根据劳动合同法法律制度的规定，下列关于试用期的表述中，正确的有（ ）。 （2014 年）

- A. 订立固定期限劳动合同应当约定试用期
- B. 同一用人单位与同一劳动者只能约定一次试用期
- C. 试用期包含在劳动合同期限内
- D. 订立无固定期限劳动合同不应约定试用期

【答案】 BC

【解析】（1）选项 AD：试用期属于劳动合同的约定条款，双方可以约定，也可以不约定试用期；（2）选项 D：无固定期限的劳动合同，约定的试用期不得超过 6 个月。

考点 10：服务期（★★）

1. 约定服务期的条件

用人单位为劳动者提供专项培训费用，对其进行 **专业技术培训** 的，可以与该劳动者订立协议（约定条款），约定服务期。

2. 用人单位与劳动者约定服务期的，**不影响**按正常的工资调整机制提高劳动者在服务期期间的劳动报酬。

3. 劳动合同期满，但是用人单位与劳动者约定的服务期尚未到期的，劳动合同应当 **续延至服务期满**；双方另有约定的，从其约定。

4. 劳动者违反服务期约定的违约责任

（1）劳动者违反服务期约定的，应当按照约定向用人单位支付违约金。

（2）违约金的数额 **不得超过用人单位提供的培训费用**。

（3）用人单位要求劳动者支付的违约金不得超过服务期尚未履行部分所应 **分摊** 的培训费用。

5. 劳动合同解除与服务期违约金的支付



情 形		是否支付违约金
用人单位提出解除劳动合同	劳动者存在下列法定过错情形： （1）劳动者严重违反用人单位的规章制度的 （2）劳动者严重失职，营私舞弊，给用人单位造成重大损害的 （3）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 （4）劳动者以欺诈、胁迫的手段或者乘人之危，使用用人单位在违背真实意思的情况下订立或者变更劳动合同的 （5）劳动者被依法追究刑事责任的	✓
	劳动者并无法定过错情形	✗
劳动者提出解除劳动合同	用人单位存在下列法定过错情形： （1）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 （2）用人单位未及时足额支付劳动报酬的 （3）用人单位未依法为劳动者缴纳社会保险费的 （4）用人单位的规章制度违反法律、法规的规定，损害劳动者权益的 （5）用人单位以欺诈、胁迫的手段或者乘人之危，使劳动者在违背真实意思的情况下订立或者变更劳动合同的 （6）用人单位在劳动合同中免除自己的法定责任、排除劳动者权利的 （7）用人单位违反法律、行政法规强制性规定的 （8）法律、行政法规规定劳动者可以解除劳动合同的其他情形	✗
	用人单位并无法定过错情形	✓

【例题 1·单选题】吴某受甲公司委派去德国参加技术培训，公司为此支付培训费用 10 万元。培训前双方签订协议，约定吴某自培训结束后 5 年内不得辞职，否则应支付违约金 10 万元。吴某培训完毕后在甲公司连续工作满 2 年时辞职。甲公司依法要求吴某支付的违约金数额最高为（ ）。 （2016 年）

- A. 0
- B. 10 万元
- C. 6 万元
- D. 4 万元

【答案】 C

【解析】（1）约定的违约金（10 万元）未超过公司支付的培训费用（10 万元）；（2）约定的服务期共计 5 年，已履行 2 年。因此，甲公司依法要求吴某支付的违约金最高额 = $10 \times (5 - 2) / 5 = 6$ （万元）。

【例题 2·单选题】甲公司为员工张某支付培训费用 3 万元，约定服务期 3 年。2 年后，张某以甲公司自其入职之日起从未按照合同约定提供劳动保护为由，向甲公司提出解除劳动合同。根据劳动合同法法律制度的规定，下列说法正确的是（ ）。 （2013 年）

- A. 张某违反了服务期的约定
- B. 甲公司可以要求张某支付 3万元的违约金
- C. 甲公司可以要求张某支付 1万元的违约金
- D. 张某无需支付违约金

【答案】 D

【解析】用人单位与劳动者约定了服务期，如存在“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”等情形，劳动者有权随时通知用人单位解除劳动合同，不属于违反服务期的约定，用人单位不得要求劳动者支付违约金。

