

## 第一单元 劳动合同法律制度

### 考点 5: 无固定期限劳动合同(★★)

#### (一) 何谓“无固定期限劳动合同”

1. 用人单位与劳动者 **协商一致**, 可以选择订立固定期限劳动合同、无固定期限劳动合同或以完成一定工作任务为期限的劳动合同。

2. 无固定期限劳动合同, 是指用人单位与劳动者约定无确定终止时间的劳动合同。该合同只是 **无确切终止时间**, 而非“无终止时间”, 一旦出现了法定情形或者双方协商一致解除的, 无固定期限劳动合同同样也 **能够解除**。

【提示】无固定期限劳动合同的订立主要有 3 种情形:

(1) 双方自由协商、一致同意订立;

(2) 依照法律规定, 直接视为订立了无固定期限劳动合同;

(3) 出现法定情形时, 法律强制用人单位与劳动者订立无固定期限劳动合同(除非劳动者有相反意愿)。

(二) 视为订立无固定期限劳动合同的情形

用人单位自用工之日起满 1 年不与劳动者订立书面劳动合同的, 视为用人单位自用工之日起 **满 1 年的当日** 已经与劳动者订立无固定期限劳动合同。

#### (三) 应当订立无固定期限劳动合同

1. 准确理解“应当”——劳动者有权说“ No!”

出现法定的应当订立无固定期限劳动合同的情形时, 如果 **劳动者提出订立固定期限** 劳动合同, 则用人单位应当与其订立固定期限劳动合同。

2. 应当订立无固定期限劳动合同的情形

(1) 10 年

①劳动者在 **该用人单位连续工作满 10 年**的;

②用人单位初次实行劳动合同制度或者国有企业改制重新订立劳动合同时, 劳动者在 **该用人单位连续工作满 10 年且距法定退休年龄不足 10 年**的。

(2) 2 次

劳动者和用人单位 **已经连续订立 2 次**固定期限劳动合同, 且劳动者 **没有下述情形**(简称“劳动者法定情形”), 续订劳动合同的:

①严重 **违反**用人单位的规 **章**制度的;

②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, 致使劳动合同无效的;

⑤ **被依法追究刑事责任**的;

⑥劳动者 **患病**或者非因工负伤, 在规定的医疗期满后 **不能**从事原工作, 也 **不能**从事由用人单位另行安排的工作的;

⑦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。

#### 3. 法律责任

用人单位违反规定不与劳动者订立无固定期限劳动合同的, **自应当订立无固定期限劳动合同之日起**向劳动者每月支付 2 倍的工资。

【提示】区别于用人单位未按照法律规定的期限签订书面劳动合同, 此处的“2 倍工资”没有最多 11 个月的限制。

【例题 1·多选题】2008 年以来, 甲公司与下列职工均已连续订立 2 次固定期限劳动合同, 再次续订劳动合同时, 除职工提出订立固定期限劳动合同外, 甲公司应与之订立无固定期限劳动合同的有( )。(2016 年)

A. 不能胜任工作, 经过培训能够胜任的李某

B. 因交通违章承担行政责任的范某

C. 患病休假, 痊愈后能继续从事原工作的王某

D. 同时与乙公司建立劳动关系, 经甲公司提出立即改正的张某

【答案】ABCD

【解析】本题针对“劳动者法定情形”的细节出题。(1) 选项 A: 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(李某经培训能够胜任); (2) 选项 B: 被依法追究刑事责任(而非行政责任)的; (3) 选项 C: 劳动者患病或者非因工负伤, 在规定的医疗期满后不能从事原工作, 也不能从事由用人单位另行安排的工作的(王某可以从事原工作); (4) 选项 D: 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(张某已经立即改正)。

【例题 2·多选题】根据劳动合同法律制度的规定, 下列各项中, 除劳动者提出订立固定期限劳动合同外, 用人单位与劳动者应当订立无固定期限劳动合同的情形有( )。(2011 年)

A. 劳动者在该用人单位连续工作满 10 年的

- B. 连续订立 2 次固定期限劳动合同，且劳动者不具备法定情形，继续续订的
- C. 国有企业改制重新订立劳动合同，劳动者在该用人单位连续工作满 5 年且距法定退休年龄不足 15 年的
- D. 用人单位初次实行劳动合同制度，劳动者在该用人单位连续工作满 10 年且距法定退休年龄不足 10 年的

【答案】 ABD

【解析】（1）选项 B：连续订立 2 次固定期限劳动合同，且劳动者不具有法定情形（如严重违反用人单位的规章制度、被依法追究刑事责任等），续订劳动合同的，除劳动者提出订立固定期限劳动合同外，应当订立无固定期限劳动合同；（2）选项 CD：用人单位初次实行劳动合同制度或者国有企业改制重新订立劳动合同时，劳动者在该用人单位连续工作满 10 年，且距法定退休年龄不足 10 年的，除劳动者提出订立固定期限劳动合同外，应当订立无固定期限劳动合同。

