

# 修改后的“娘家人”法来了!

## ——中国劳动关系学院法学院副院长、教授肖竹谈新修正的工会法

本报记者 徐艳红

维护职工合法权益、竭诚服务职工群众是工会的基本职责。正因如此，工会有着劳动者“娘家人”的美称。作为保障工会在国家政治、经济和社会生活中的地位，确定工会的权利与义务，发挥工会在社会主义现代化建设事业中作用的重要法律，即工会法的修正因此也事关广大职工的切身利益。2021年12月24日，《全国人民代表大会常务委员会关于修改〈中华人民共和国工会法〉的决定》由十三届全国人大常委会第三十二次会议通过，这部关系到所有职工权益的法律修改了哪些内容?近年来，备受关注的

新就业形态劳动者如快递员、网约车司机、外卖送餐员等的权益是否有保障?修改后的工会法还有哪些亮点?本报记者采访了民革十三届中央社会和法制委员会委员、中国劳动关系学院法学院副院长、教授肖竹。

“作为明确我国工会法律地位和工作职责重要法律制度的工会法，是1992年公布施行的，2001、2009年进行过两次修改。此次是继2001年以来的首次实质性修改。”肖竹告诉记者，党的十八大以来，党和国家事业取得历史性成就、发生历史性变革，对工会工作也提出了新要求。从社会经济角度的角度看，主要是劳动关系、就业形态、用工形式等方面出现新变化、新特点。新就业形态领域有8400万劳动者，其入会、建会的权益维护是社会各方关注的问题，也是中国工会已经在探索解决的问题。

**“以工资收入为主要生活来源”而非“劳动关系的建立”作为劳动者参加和组织工会的法定条件**

本次工会法修正是一次全面而实质性的修正，亮点非常多。肖竹说，比如，完善了工会基本职责的立法表达，完善了工会在平等协商、民主管理、服务职工等基本职责的相关制度与工作体制等。从职工群众切身利益的角度看，工会组织的覆盖面更广泛了。一方面，增加了社会组织中的劳

动者可以组织和加入工会;另一方面，也是更重要的，为新就业形态劳动者加入工会提供了制度依据。新修正的工会法积极回应了因新产业、新业态、新模式蓬勃兴起而带来的企业组织形式、劳动者就业方式发生的变化，针对依托互联网平台就业的货车司机、网约车司机、快递员、外卖配送员等新就业形态劳动者大幅增加的新情况新问题，新增了“工会适应企业组织形式、职工队伍结构、劳动关系、就业形态等方面的发展变化，依法维护劳动者参加和组织工会的权利”这一规定。立法机关认为新增规定“明确新就业形态劳动者参加和组织工会的权利”，实质上进一步明确了“以工资收入为主要生活来源”而非“劳动关系的建立”作为劳动者参加和组织工会的法定条件，全面保障了“符合确定劳动关系情形”“不完全符合确定劳动关系情形”及“个人依托平台自主开展经营活动”的新就业形态劳动者的人

会权益和组织工会的权利，为新就业形态劳动者等重点行业多家头部企业工会工作的开展提供了法律基础与依据。

**将“维权”与“服务”并举作为工会的基本职责**

此外，工会基本职责的规定更加丰富。肖竹表示，在既有“维护职工合法权益”的基础上，新修正的工会法将“竭诚服务职工群众”新增为工会的基本职责，丰富了工会基本职责的范围。2018年习近平总书记在同中华全国总工会新一届领导班子成员集体谈话时指出，维护职工合法权益、竭诚服务职工群众是工会组织的基本职责，也是发挥广大职工积极性、主动性、创造性最重要、最基础的工作。中国工会十七大将“维护职工合法权益、竭诚服务职工群众是工会组织的基本职责”列入《中国工会章程》(修正案),也体现在了工会法的修改内容上,将“维权”与“服务”并

举作为工会的基本职责。

**召开讨论涉及职工切身利益的会议必须有工会代表参加**

工会法第39条规定了企业、事业单位、社会组织召开讨论涉及职工切身利益的会议必须有工会代表参加的规则，但肖竹称，此前的法律仅仅明确了涉及工资、福利、劳动安全卫生、社会保险等的会议必须有工会参加。尽管原条款中的“等”已经表明工会代表必须参与的会议并不限于法律明确列举的内容，但是实践中，对一些涉及切身利益的会议，工会代表是否有权参与却存在争议。为了解决该问题，新修正的工会法在保留“等”的基础上进一步明确，涉及“工作时间、休息休假和女职工保护事项”的会议为工会代表必须参加的会议，为工会代表参与涉及上述问题的会议提供了明确法律依据。

**县级以上工会应依法为职工提供法律援助等服务**

肖竹说，依据民法典调整了原工会法中的表述，结合新通过的法律援助法，新修正的工会法规定了工会等团组织开展法律援助工作参照适用该法的相关规定，强调县级以上各级总工会应“依法”为所属工会和职工提供法律援助等法律服务。

**工会法修正决定需配套与跟进的相关工作**

法律的生命在于实施。工会法修正决定已正式生效，后续实施过程中，肖竹认为需要注意以下问题的配套和跟进：需要对工会法新增和修改的部分条文，例如工会依法维护新就业形态劳动者参加和组织工会的权利、通过职工代表大会或者其他形式组织职工参与本单位的民主选举、民主协商等的具体实现机制与规范进一步予以明确，从而有利于对法律的理解、落地与实施。另外，宣传解读非常重要，但更重要的是，应及时修订与工会法相关的地方性法规。

肖竹说，依据民法典调整了原工会法中的表述，结合新通过的法律援助法，新修正的工会法规定了工会等团组织开展法律援助工作参照适用该法的相关规定，强调县级以上各级总工会应“依法”为所属工会和职工提供法律援助等法律服务。

**工会法修正决定需配套与跟进的相关工作**

肖竹说，依据民法典调整了原工会法中的表述，结合新通过的法律援助法，新修正的工会法规定了工会等团组织开展法律援助工作参照适用该法的相关规定，强调县级以上各级总工会应“依法”为所属工会和职工提供法律援助等法律服务。

### ■ 资讯

## 公安部新修制订3部部门规章

### 驾车未放置检验标志、保险标志等不再扣分

本报讯(融媒体记者 何方)近日,为进一步深化改革惠民、筑牢安全防线、全面从严治警,公安部组织修订了《机动车登记规定》《机动车驾驶证申领和使用规定》(以下简称《规定》),新制订了《道路交通安全违法行为记分管理办法》(以下简称《办法》),以部令形式发布。《规定》和《办法》将自2022年4月1日起实施,《机动车登记规定》将自2022年5月1日起实施。

修改后的《机动车驾驶证规定》共7章93条,明确了新小客车登记全国“一证通办”,即对在户籍地以外办理小微型非营运载客汽车注册登记的,申请人可以凭居民身份证“一证通办”,无需再提交居住证。对变更货车加装尾板、残疾人用车加装辅助装置、小客车加装行李架等情形,可以在车辆所在地申请办理,无需返回登记地验车,实现车辆信息变更“跨省通办”。修改后的《规定》共7章111条,其

中,增加“轻型牵引挂车”车型,满足群众驾驶小型旅居挂车出行需求。在实习期管理制度方面,明确初次取得汽车类或者摩托车类驾驶证的12个月内为实习期,增驾每种车型不再单设实习期。

此次单独制订的《办法》共7章37条,记分为共50项,其中7项记12分,7项记9分,11项记6分,15项记3分,10项记1分。其中包括系统调整记分分值。即对道路交通安全畅通影响的程度,删除了驾车未放置检验标志、保险标志等轻微交通违法行为记6分;增加了减免记分规定。如参加相关法律法规学习并通过了考核,或参加公安交管部门组织的交通安全公益活动,符合扣减记分条件的,可以从已累积记分中扣减记分,一个记分周期内最高可扣减6分。另外,对于交通违法行为情节轻微的,可给予警告处罚,免予记分;一个记分周期内多次记满12分的,将延长其学习时间,增加考试科目。对大中型客货车驾驶人记满12分的,严格满分学习教育,提高考试难度,加强重点管理。

## 全国第二个地方国际商事法庭在北京成立

本报讯(记者 徐艳红)2021年12月28日,北京国际商事法庭在北京第四中级人民法院正式成立。这是全国第二个在地方设立的国际商事法庭。

北京四中院自2018年起集中管辖北京市一审涉外、涉港澳台地区商事案件、仲裁司法审查案件及司法协助类案件以来,着力强化涉外商事案件审判职能,创新审理机制,审理各类涉外商事案件6000余件,涉及60余个国家和地区,成为全国涉外商事审判的重要力量,也为北京国际商事法庭的设立积累了经验、奠定了基础。经最高人民法院批复,同意在北京四中院设立北京国际商事法庭,作为专门审理涉外商事案件的机构。

据了解,国际商事法庭法官从四中院具有丰富审判工作经验、熟悉国际条约、国际惯例以及国际贸易投资实务,能够同时熟练运用中文和英文作为工作语

言的资深法官中选聘。同时,四中院将多措并举、统筹推进涉外法治建设和涉外法治人才培养,目前已有2名法官被评为全国法院涉外商事审判工作先进个人。

北京四中院副院长程琥表示,北京国际商事法庭将充分发挥北京市在法律行业和国际仲裁等方面的突出优势,紧密结合“一带一路”建设、更高水平对外开放和北京“两区(国家服务业扩大开放综合示范区和自由贸易试验区)”建设、京津冀协同发展要求,深入实施涉外商事审判精品战略,强化审判精细化管理,依法及时公正审理国际商事案件,着力提高涉外商事纠纷解决能力,为中外当事人提供公开参与竞争、同等受法律保护的市场环境,为“五子(打造国际科创中心、‘两区’建设、数字化标杆城市、供给侧结构性改革的发展提出新需求、京津冀协同发展)”联动的新发展格局提供优质法治保障。

### ■ 法治史话

## 偷香逃亡枉捐命 资给诬告自得咎

陈子远

南宋中后期,浙江婺州发生了一起离奇奇闻。

陈姓弃儿被厉百一收养,改名厉百七。厉百七与厉百一之妻阿沈私通,厉百一毫不知情。那日深夜天降大雨,厉百一担心春米的水桶被浸泡毁坏,于是披衣查看。恰好有贩卖干鱼的商贩住他家对面,鱼贩告诉厉百一,刚才有人不断用力推他家门。厉百一以为家里遭了贼,就带着厉百二去追捕。没发现踪迹,他们就返回了。4天后,有人发现厉百七的尸首顺着溪水漂流,这才知道当晚用力推门的是厉百七,他仓皇逃走回落水溺亡。厉百七之死,厉百一显然不是有心为之。

厉百一担心自己负有追逃致死的责任,怕惹上官司,于是给死者“血属”一笔钱以息事宁人。这登报当地“富民”好事者王祥。王登父子视为把柄,他们先是诱导死者“本生兄”陈三告状,后又出钱资助陈一诬告厉百一杀人。案子在县衙和州府之间往复推勘,光验尸就进行了4次。后来某位名公三言两语了结此案,留下《资给诬告人以杀人之罪》的佚名判词,其中有些“法”与“治”的历史之理颇堪玩味。

可问题是:第一,如何认定厉百一事?“私将钱物路遗血属”的行为?

参照《宋刑统·捕亡律》“将吏追捕罪人”条的《疏》和《议》,该条不止适用于现任文武官吏,有些情形也适用于“傍人捕送”和“道路人助捕”。所谓“若追窘而自杀者,皆勿论”,谓罪人被捕,逼迫穷窘,或自杀,或落坑阱而死之类,皆悉勿论。

厉百一为先官司缠身,私下

给厉百七的血亲一定钱财,以求止息此事。官方认为,厉百一主动给死者亲属钱财以求息讼,是因为无知愚民不懂法律。厉百一深夜“声言捉贼”,也自以为所追是“贼”,厉氏兄弟的追逃行为具有合法且正当的理由。即便追逃致人死亡,也不承担法律责任。

第二,如何认定王祥父子“资给把持”的行为?

厉百一的行为被王祥父子拿捏,王氏出钱教唆陈一诬告厉百一杀人。最终这位佚名“名公”,先是援引法律认定了厉百一兄弟的追逃行为应予免责,后打了个形象的比喻驳斥了王祥父子资助并教唆他人诬告的行为。判词曰:“伤人者,犬也,噬而使之者,人也。”看起来咬伤人的是狗,其实更坏事的是愚恣狗咬人的人。这位明法善断的法官以证据证明的事实为依据,把王祥父子资助、教唆陈一等入诬告厉百一杀人的罪状揭露无遗,而后据法定论。

第三,“名公”何以成其“名”?这起案件的判断其实是南宋中后期地方治理的一个缩影。州县“富户”等地方法豪强,倚恃其在地域社会的影响力,时常资助或教唆词讼,增加了地方治理的资源耗费。官方通常对其抱持负面评价,至于被教唆的“顽冥无知”之民,其行为动机多是贪图蝇头小利,应当勤于教化。

据法明晰的底气常在于对法律尊严的维护和对职官伦理的恪守。寓教于判也是一众“名公”的必备素养。只有善于发现案件事实,持法有据,用法果决,寓教于判,才能有效应对治理资源的耗散。

(作者系郑州大学中原法治文化研究中心研究员、法学博士后)

### 庭审直击

## 维护头顶上的安全:

# 六旬老太高空抛物一审获刑

本报记者 徐艳红

这不是图方便的问题,真的是自己的自律不够。”

最后,朝阳区法院经审理认为,被告人李某某从高层建筑上抛掷垃圾,造成地面车辆损坏,情节严重,其行为已构成高空抛物罪。公诉机关指控被告人李某某犯高空抛物罪的事实清楚,证据确实、充分,指控罪名成立。鉴于被告人李某某归案后如实供述所犯罪行、自愿认罪认罚、赔偿被害人经济损失并取得谅解,法院依法对其从轻处罚并宣告缓刑。最终,朝阳法院一审判决被告人李某某犯高空抛物罪,判处有期徒刑4个月,缓刑4个月,罚金人民币4000元。

近年来,高空抛物导致人员伤亡、财产损失的情况时有发生。尽管各地都加大了宣传,但高空抛物行为仍屡禁不止。2021年3月1日实施的刑法修正案(十一)增设了高空抛物罪,从建筑物或者其他高空抛掷物品,情节严重的,处一年以下有期徒刑、拘役或者管制。朝阳法院刑事审判庭审判员李轶凡提示:为了解决生活麻烦或者发泄情绪等不经意的抛掷物品的行为,第一有可能造成他人财产和人身的损害,第二就是现在刑法有高空抛物罪,也可能构成犯罪,即便不构成犯罪,也可能受到相应的治安处罚。为此,头顶上的安全,需要我们共同维护,请养成文明的生活习惯,遵守社会公德,杜绝高空抛物。

2021年12月23日,北京市朝阳区人民法院刑事审判庭公开开庭审理并宣判了一起高空抛物案,六旬老太李某某从21层扔下西瓜皮,砸坏他人车辆,法院一审判决其拘役4个月,缓刑4个月,罚金人民币4000元。

李某某68岁,大学学历,租住在朝阳区某小区的21层楼。2021年7月14日,她从超市购买了半个西瓜,回家吃完后,夜晚一两点钟她起来上厕所,发现西瓜垃圾袋都流汤了,当时外面下着大雨,加上她腿脚不好,就顺着窗户和墙壁往楼下扔下了垃圾。被害人张先生的车正好停放在楼下,被李某某扔的垃圾砸中。小车的后挡风玻璃严重破裂,造成经济损失数千元。

7月21日,李某某被抓获归案,归案后,李某某赔偿了被害人的经济损失并取得谅解。12月3日,朝阳区检察院以李某某犯高空抛物罪向朝阳法院提起公诉。

法庭上,李某某称,“公诉人说我为图方便都是说轻了,我非常羞愧,这不是图方便的问题,真的是自己的自律不够。”

2020年新冠肺炎疫情肆虐之际,国内不少中小企业受到很大冲击,共克时艰之际,河北省保定市政协和保定市委办公室启动了“聚力量、防疫情、促发展”活动,组织政协委员履职尽责,并征集相关领域提案。

2020年5月19日,收到提案征集工作通知后,我第一时间想到了有企业家向我反映,历时4年半未能从中国移动保定分公司(以下简称保定移动)申请下来增值税专用发票的事情。为此,我就国家税务总局制定的延期缴纳税款、房产税减免、增值税和消费税相关税收等一系列优惠政策落实情况入手展开调研。调研中,我发现了保定中小企业近5年向保定移动索取增值税专用发票难的症结所在。

### 增值税专用发票与增值税普通发票之区别

依据《中华人民共和国增值税暂行条例》规定:纳税人发生应税销售行为,应当向索取增值税专用发票的购买方开具增值税专用发票,并在增值税专用发票上分别注明销售额和销项税额。

发票分为增值税专用发票和增值税普通发票,一般简称专票和普票。专票可抵扣进项税,普票则不能抵扣。一般纳税人可以开具和接收专票和普票。小规模纳税人可以开具专票和普票,但是只能接收普票。简言之,就是有一定规模的企业既能开也能接收专票和普票,而小微企业可以开专票和普票,但不能接收专票。专票抵扣后,一般纳税人只需就增值部分进行缴税,进项部分则抵扣了。

### 一些企业以各种理由不给一般纳税人开增值税专用发票

在地方,一些企业总以各种理由来搪塞客户,不愿意为其开

## 尽小者大,慎微者著

### 河北省保定市政协委员“小提案”解决亿元大问题

贺洁

具专票。就保定而言,保定联通和电信做到了无限制条件地为企业开具普票和专票,而保定移动公司却是无条件地开具发票,即企业月最低消费满1000元才可开具专票。

调研中我还发现,有的消费较少的企业,即使资料齐全,申请专票开票资格总是无法通过,有的甚至申请一年也未能通过,最终不得不放弃。

消费企业拿不到专票就无法进行增值税的抵扣、费用的申报,发票不能正常开具,直接造成了消费企业及国家税收的损失。其实,这些行为严重违反了增值税税法。

### 整理成提案

根据了解到的情况,我将事情的原委、分析及建议整理成《关于保定移动公司拒开增值税发票的提案》提交给保定市政协。

2020年6月5日,河北省第七督查组邀请人大代表、政协委员召开座谈会,会上我陈述了调研中发现的问题。第七督查组高度重视该问题,整理成专题报告向保定市委、市政府主要负责同志反馈。保定市委收到报告后,立即委派保定市财政局核查。

市财政局相关业务科室负责人迅速到保定移动公司调查了解到了开具专票的情况:2020年1-6月份,保定移动开具普票47万份,绝大多数为电子普票,普票能做到索取即开具;2020年1-6月份,保定移动开具专票2600份。

市财政局了解到保定移动在向企业用户开具专票过程中,因专票具备抵扣功能,具有特殊性,又比较专业,经办人员存在信息不对称、沟通不畅的问题。

座谈会上沟通后,保定移动承诺,按照发票管理使用办法的要求,以后对企业统一付款的用户索要专票的必须开具;对反映所在单位要求开具专票的企业

诉求立即按规定程序办理。我认同此做法,同时提出保定移动对所有应该开具专票的用户都应一视同仁,依法依规办理。

### 补开半年专票总金额达1亿多元

经过核实调查走访,2020年7月8日,保定市通信发展管理办公室召开了提案座谈沟通会。保定市税务局相关领导对企业增值税税法进行了宣讲,保定移动对我提案中涉及的问题作了解释,并提出整改措施。

2020年7月9日,保定市通信发展管理办公室提交了保定移动公司的答复,其具体整改措施有:

面向中小企业推出专票的明白卡,通过营业厅和政企客户经理向中小企业用户主动联系、宣传和送达;政企客户经理主动联系中小企业集团,定向对客户普及开具专票的相关法规;深化内部管理,加强业务培训,提高服务品质,为中小企业做好服务,并加强员工的税法知识培训,提升员工的税法意识;针对政企客户经理服务过程中存在的问题全区通报。

经过相关部门督促整改,保定移动于2020年7-10月已为267家企业开具1772张专票、发票总金额5879.68万元,10-12月共出票1517笔,金额为6756.496万元,专票开票数量明显增长。

保定移动如今实行预存话费、按实际消费月结开具专票的方式,这样既增加了预收款,也减少了纳税风险,还提高了纳税额。

在保定市政协的努力下,这一利国利民的提案办理在税务机关及中小企业间获得颇多赞誉。“尽小者大,慎微者著”,作为政协委员,在未来的工作中,我愿意继续及时反映社情民意,协助党委决策科学化、民主化,为实现社会治理能力和治理体系现代化贡献智慧。

(作者系河北省保定市政协常委、保定市工商联执委)