

A decorative header featuring a blue geometric pattern of interlocking squares and diamonds, creating a pixelated or mosaic-like effect that tapers off towards the right.

美国合同法法律制度简述

(可以直接使用，可编辑 实用优秀文档，欢迎下载)

美国合同法律制度简述

未知

一、美国合同的法律渊源：

二、合同成立的要件：

- 1、 意思表示一致 (a meeting of the minds of between the parties) 说明双方理解并同意有关交易的要素 (demonstrating they both understand and agree to the essentials of the deal)
- 2、 具有合法的 标的 (consideration": 指具有交易价值的东西，如：现金、货物、某种行为的许诺等等 (something of value exchanged by each of the parties, such as cash, goods, or a promise of doing something)
- 3、 具有明确的 协议 (agreement)": 尽管在特定的场合口头合同也是有效的，但是双方签订的书面合同是大家认同的典型 协议 (agreement)"形式, (typically evidenced by both parties signing a written contract, although oral contract can be valid, too), in some situation
- 4、 合法的主体 (the legal competence of each party) 意思是合同主体具有完全的行为能力人，指成年人并具有完全的意思能力 (be not minors and be of sound mind)

三、合同关键词的定义 (key contract definitions)

- 1、 样板文件 (boilerplate 我们可以把它理解为标准化了的合同条款，通常出现在合同的后部，用的都是一些具有重要意义的标准合同法律术语 (contract legal terms) 且与合同的实际交易内容无直接关系。包括通知条款 (notice)、适用法律条款 (governing law)、律师费费用条款 (payment of attorneys' fees) 等等)
- 2、 违约 (default and breach) 与实质性违约 (material breach) 违约 (default and breach) 在美国合同法体制中是作为一种赔偿理由来定义的，指合同当事人未能如约履行合同约定的责任和义务时，另一方的获得赔偿的理由。违约 (default and breach) 从语意上理解时，具有两个部分的内容，一是不履行 (default)，二是违反约定 (breach)
- 3、 实质违约 (material breach) 是指实质性的、故意的违约，合同另一方因此根本无法达成合同目的。如：货物买卖合同中，供方根本就不准备或不能够交付约定的货物，需方根本就得不到合同约定的东西，这就是一种实质性的违约。而非实质性的、过失性的违约发生时，违约方通常不存在故意违约，且无违约方可能还能达成一定的合同目的，但与合同履行标准不符。例如：货物买卖合同的当事人一方可能只是无法及时交货、可能只是无法在约定地点交货，或者服务合同中的服务标准与约定不符等等。在非实质性违约的情况下，补偿是有限

的，一方面是因为合同通常有责任限制约定，另一方面是法律通常对此种违约的赔偿也做出限制规定。在实质违约情况下，无过错方当事人（the innocent party）将取得如下法定的权利：

A、 违约损害的恢复权(the right to recover damages for the breach)指因违约造成损害时，无过错的受害方可以要求加害方，对所造成的损害进行恢复，如：对实际侵害的停止，不当占有的返还，损失的赔偿等。

B、 合同履行的中止权(the right to suspend further performance)指因一方违约，而非违约方可以依法暂停履行合同相关义务，直至违约方依约履行合同义务，或对履行提供有效的担保。如违约方不能及时纠正违约行为或提供有效的履行担保，非违约方就可以进一步行使其他违约救济权利，采取其他违约救济措施。

C、 提前解除合同的权利(the right to terminate the contract)指在实质违约发生后，无过错方可以单方面决定解除合同，终止合同的效力。

D、获得法令救济的权利(the right to get injunctive relief)和要求继续具体履行的权利(the right to get specific performance)前者，主要是指可以通过法律程序阻止违约方继续违约行为；后者主要是指无过错方仍然可以强制要求违约方继续实际履行合同约定的义务，并承担合同约定的责任。如：买卖合同中，强制不交货的违约方实际按合同约定要求交付货物；服务合同中，强制不提供服务的违约方实际按合同标准提供服务。

4、 条件（conditions）指在合同中约定、可以决定合同生效、失效，或者合同某一方当事人的合同义务和责任开始时间的特定的事件。中国民法制度中有“附条件”与“附期限”的制度，其中“附条件”的制度可以与之相对应。

5、 标的（consideration）合同双方基于相互交换一种权利或者一种利益的目的而构成合同，这种权利或利益就是标的。我们在合同法律理论上，以前也称为合同的“对价”。

6、 无价值合同（crappy 英文原意指“蹩脚的”）指没有经过适当拟定或充分谈判而拟定的、缺乏合同成立要件，从而不具有法律效力的合同。

7、 损害赔偿（damages）：damages 的英文原意是“损害”，作为合同的定义时，是指“损害赔偿”。损害赔偿，是违反有效成立合同约定时的一种典型的美式合同的救济方式，通常是做出金钱赔偿裁决给受到伤害的、没有违约行为的无过错方（innocent party）。

8、 引言（recitals）通常在合同的首部，描述双方的签约原因等，一般情况下这种描述没有法律约束力，所以必须把有实质内容的重要合同条款，在“双方特约定如下（the parties agree as follows）”之后的合同主体部分，再次重复叙述。

四、关于特殊合同形式：

1、 口头合同：在特定情况下，口头合同是被承认的，但是口头合同如同在世界其他地方一

样，不是合同的主要形式。在 1987 年有个案例，Pennzoil Getty oil 和 Texaco 三个美国石油公司卷入一个合同纠纷，最后法庭裁决来自 Pennzoil 公司的代理人与 Getty oil 公司的董事们的口头合同（a court upheld the handshake deal over a written agreement that was never signed）成立，并裁决 Texaco 意图以更优条件引诱 Getty oil 与其交易，干预了原 Pennzoil 的合同，为此判决 106 亿美元的损害赔偿。尽管如此，一些口头合同在如下情况，仍然不具有法律约束力：（1）土地买卖合同；（2）通常在 500 美元以上的货物买卖；（3）婚姻安置合同或婚前合同；（4）自合同成立之日起超过一年以上才能履行的合同等等。

2、 协议信：一个普通的合同成立方法，一方给另一方寄一封信，包括了合同成立的全部重要条款与成立条件内容，信的尾部写出“如果同意本信件所载内容，请在信的尾部签字”，并在尾部留出一行“同意并接受”字样（“Agree and Accepted”）的签字空间。签字后寄回给对方，合同即可成立。协议信的便利之处一目了然，但是由于其非正规的性质，一些重要条款可能会被遗漏，如样板文件条款等，一些专门法律用语的遗漏（missing of legal words）有时在将来会带来不必要的麻烦。

3、 E-mail 合同：E-mail 已经成了今天一种重要的通讯手段，电子商务的概念中，很大一部分介入了交易的谈判。E-mail 合同是电子交易的一部分，在一些小额贸易中，正扮演一个十分活跃的角色。如果一个 E-mail 或者一个 E-mail 链接清楚构成一个合同的要约，包含了完整的合同条款，同时被要约方以 E-mail 方式回信接受所有内容，也就是做了承诺，这时，尽管没有双方的签署，但是基于双方的明确的共同意愿，该 E-mail 合同已经有效成立。必须注意，利用 E-mail 进行合同谈判与利用 E-mail 成立合同是两件截然不同的事，如果你只是趋向于利用 E-mail 进行合同协商，并最后想要达成一个正式的书面合同，那么你应该谨慎地书写 E-mail 内容，别忘了随时指出：本 E-mail 内容并非一个法律意义上的“要约”或者“承诺”。

五、要约与承诺：

1、 合同谈判，必然是要围绕合同的标的进行意见交换、充分协商（bargain exchange for consideration）这个过程中双方针对特定的合同标的彼此相互做出各自的“许诺（promise）”。这些“许诺（promise）”在谈判中不断明确和完整，最后依法导致合同成立。在谈判中，在先一方提出的“许诺（promise）”，从法律概念上讲，就是“要约（offer）”，而在后一方做出的“许诺（promise）”，分成两种情况，如果完全接受前者的条件，并订立合同，从法律概念上讲，这就是“承诺（acceptance）”；如果不完全接受前者的条件，并向前者提出新的条件，这就又提出新的要约——反要约（counter offer）这与中国合同法律制度中关于要约与承诺的规定，基本上相同，或者可以说是相同的法律概念，在中国合同法律制度中，关于要约与承诺有较为明确的规定：

A、“要约（offer）”，是指希望和他人订立合同的意思表示，并且应当符合下列规定：（一）内容具体确定；（二）表明经受要约人承诺，要约人即受该意思表示约束。

B、“承诺（acceptance）”，是指受要约人同意要约的意思表示，对要约的全部接受。或者，至少没有对要约内容作为实质性的改变——那是又提出了“反要约（counter offer）”。

2、 “反要约 (counteroffer)”，指受要约人对要约的部分内容做出实质性的否定或变更，并返回原要约人，向其做出反要约。在中国合同法律制度中，我们称为 “新的要约”。

六、起草合同文本的一般要求：

1、 清晰 (clarity) 清晰是所有良好地组织的合同灵魂。任何合同的条款都应该具有明确性和确定性，以便能够合法地实施。

2、 简洁 (conciseness) 好的合同具有短小而简明的特点，不需要长篇大论。

3、 完整 (completeness)：不完整往往会导致合同的失败，例如：法定必须条款缺乏，有助于对合同理解或者对合同履行有重要意义的有关条款缺乏等，往往就是合同纠纷的起因。

七、合同基本条款：

1、 主体 (identity of party)条款：

主体条款，主要就是指明当事人的名称与住所，与中国合同法规定有所不同的是，应当明确说明合同主体的类型，如个人公司 (sole corporation) 股份公司 (Incorporation) 两合公司 (责任有限股东与责任无限股东合资型公司)、无限责任公司 (Corporation) 有限责任公司 (LLC, Liability Limited Corporation) 应当明确说明。主要包括：

- a、 名称或姓名 (Name)
- b、 主体的类型 (Type of entity of each party) 公司 (Corporation)、 有限责任公司 (LLC) 等。
- c、 注册地址 (Address)：

2、 引言 (recitals)

引言部分是作为合同的一个辅助工具，其使用的目的，是使合同内容能够更加清晰化、更容易理解。引言部分的基本内容通常包括：

- a、 合同的背景 (background of agreement)
- b、 双方缔约的目的 (purpose for entering into the contract)
- c、 合同的主要目标或重要设想 (key assumptions for the contract)

引言，通常总是居于合同开始处，当事人条款之后——在中国合同法中，也属于组成合同的

“首部”的最后一个段落，通常是以“鉴于（whereas）”开始，到“双方特约定如下（the parties agree as follows）”结束。任何一个合同的签订，都有特定的目的，如：特定的经济目的或者其他合法的目的。引言，主要就是陈述合同签订的目的，同时也说明必要的合同签订的背景资料和有关信息。

必须注意：引言，不是具有强制执行力的合同内容，合同具有法律效力的部分都是在引言的结束语——“双方特约定如下（the parties agree as follows）”之后开始的。所以，如果在引言中确定了某些具有执行内容的约定，就应当在合同主文中重复出现。因为引言部分没有强制执行的效力，有些合同甚至完全跳过引言直接进入合同主体部分。尽管如此，引言仍然是十分有用的，特别是有助合同外第三人对合同进行适当的理解，在处理合同纠纷和合同争议时特别有意义。如：到底合同当事人经济目的如何，合同签订的有关客观背景如何，主观心态如何等等。另外，一些大公司或者规范经营的公司，往往也将合同作为一种重要的商业档案来看，充分运用引言部分的陈述，也是一种重要的商业信息的积累。

在中国的合同法律制度中，引言部分也并非必备的合同条款，其在合同中的地位与作用，基本上是一致的。

3、 各方义务（obligations of the parties）条款：

义务条款，是当事人合同义务的根本约定，是合同的核心部分，其主要内容应当包括：

- a、 双方必须履行的义务范围（what each side to be required to do）：合同当事人主要义务的具体内容。
- b、 合同履行时间（date of the obligations performed）：各合同当事人履行相应合同义务的具体时间约定。
- c、 合同履行的质量标准（quality standards of the obligations）：产品质量或服务的质量。
- d、 运输条款，谁负责运输安排与谁负担运费（the delivery obligation and the transportation cost）：合同如果是异地履行的，必然涉及运输问题，本条款处理运输责任与费用问题。
- e、 保险及费用（insurances and its cost）：保险费的承担，也是常发生的。

这是最经常发生争议并进行诉讼的合同条款，反过来说，就是对这些内容的争议在合同诉讼中的发生率最高。这里主要就是记载合同一方指望另一方去具体执行的约定。理解这一部分的内容时，可以将其看作事实上包括了中国合同法规定的一般条款中“标的”与“履行期限、地点与方式”两部分的综合，而且还进一步包括了“运输”与“保险”等非一般合同条款的有关内容，是一个当事人合同义务的总约定。在中国合同法中，“标的”的法律释义是指合同权利义务指向的对象，包括：货物、劳务、智力成果等；“履行期限、地点与方式”的法律释义是指当事人完成合同所规定的各自义务的时间界限、履行义务的具体地点和履行义务的方法，如：何地、何时、何种方式进行转移财产、提供服务等。

4、 合同有效期（terms of contract）条款：

合同期间，与上一条款中涉及的“合同履行时间（date of the obligations performed）是有本质区别的，“合同期间（terms of contract）”主要是对合同本身的有效期约定。主要内容有：

- a、这是一次性可以履行完毕的合同，还是需要在一定期间才能履行完毕的合同（Is it a one-shot situation or will last for some designed time period
- b、在什么条件下，合同的期限可以重新约定或者合同的期限可以进一步扩展而继续有效（How can the term be renewed or extended

应当注意，合同期间，是合同整体效力的期间——这是指合同生效时间与失效时间的期间，与合同履行期间有重要区别。这种区别主要在于：效力指向的对象不同，合同期限效力的指向对象是合同本身，如：合同期间开始，是指合同整体生效；合同期间结束是指合同整体失效。而合同履行期限效力约束的对象是合同的当事人，如：货物买卖合同中卖方合同履行期限就是指其交货时间，而买方的合同履行期限就是指其付款时间。

5、 价格（price）条款：

价格条款，指的是合同的总价值。必须注意的是，在这一条款中，也应当明确本合同涉及的税费种类，除法定必须由特定主体支付的以外，必须明确约定是由哪一方最终承担税费支付责任。税收，是美国社会中最令人谈虎色变的东西。

- a、标的总额，或产品、服务的总价（the price for the product or) service
- b、实行固定价，或者约定价格的计算方法（Is it a fixed price, determined by a formula, by a project fee, or some other manner
- c、税费的种类及支付责任(what kind of taxes should be paid? And who will pay)

6、 支付条件（payment terms）条款：

主要是约定支付合同价款或酬金的时间与方式，以及是否计算利息、愈期付款的处罚方式等等。主要须约定的内容有：

- a、何时支付开始（when is payment due
- b、分期支付还是全额支付（will there be some installment payments
- c、是否计算利息（Will interest be charged
- d、愈期支付处罚（penalty for late payment

7、 陈述与保证（representations and warranties）条款：

陈述与保证是指合同各方当事人的一种声明。这是关于与合同有关的各种事实与问题的情况声明。例如：在设备购买合同中，卖方对设备的品质与性能进行一般的、非技术性的保证，在供货后如发现非如其所述，则可以获得救济或赔偿，比如退货并取回货款等。

- a、陈述与保证内容（what representation and warranties are to be made by the parties
- b、保证的否认（warranties disclaim)
- c、保证的有效期限（How long will these warranties be good for

在美国合同中，陈述与保证是十分重要的基本条款。许多当事人正是基于某种可靠的事实因

素而决定签订特定的合同的。这一条款，给一方当事人机会，去思考和界定他所赖以决定签订合同的各种事实因素，并要求对方明确地在合同中陈述并保证这些事实因素，而且能够依其所声明的陈述与保证充分地履行合同，否则，就应当为违反这些声明而付出违约的代价。美国统一商法典第二条 (Article II of Uniform Commercial Code) 列出了关于陈述与保证的各种复杂的规定，包括了明示与默示的陈述与保证规定，这是十分重要的法律内容。

保证的排除 (warranties disclaimer)，商人通常使用保证排除的声明 (disclaimer) 可以使得自己作为一个合同当事人可以摆脱有关的重要合同义务，这也是回避商业性风险的常见的作法。而与之相对应，弃权书 (waiver) 是合同另一方当事人放弃相应权利的声明，常见的就是该当事人放弃了利润损失或损害结束的诉讼求偿权。但是，十分重要的是：法庭并不总是急于宣布弃权书 (waiver) 合法有效！特别在合同一方是商业机构，而做出弃权书的一方按照法律可以列为是“消费者 (consumer)”时，法庭可能不会判决弃权书 (waiver) 可以生效！

8、 责任限制 (limitation of liability) 条款:

责任限制条款，通常起草合同的律师可以充分利用这部分内容，进行减少合同风险或者转嫁合同风险给另一方当事人的操作。理论上，通常在以下四个方面可以进行风险转嫁的操作：责任限制条款 (limitation of liability)、损害赔偿条款 (indemnification)、保证的否决声明 (disclaimer)、陈述与保证 (warranties)。责任限制条款的主要内容包括：

- a、 责任的限制 (limitations of liability) 主要是违约或损害赔偿总额的限制。
- b、 责任产生条件 (the circumstances of one party), 指一种责任产生标准的约定，如：是以实质性的违约为标准，还是以过错性的忽略特定的履行细节为标准。

9、 合同的解除 (termination of contract) 条款:

合同的解除条款，是指合同生效后，未履行完毕前，因出现特定的情况时，提前终止合同的效力。合同的解除条款，主要包括如下内容：

- a、 提前解除条件 (situations of termination of the contract)
- b、 合同解除的相应后果 (consequences of termination)
- c、 合同解除后的责任承担 (post-termination obligations)

10、 保密 (confidentiality) 条款:

保密条款 (confidentiality) 主要是对智力成果权的保护。

- a、 保密义务的范围 (what confidentiality obligations are there)
- b、 保密义务的例外 (What are the exclusions from confidentiality)

11、 不履行及违约 (default and breach) 条款:

这一条款主要规定了什么情况下为一方当事人不履行或违约,同时另一方当事人因其不履行或违约可以取得何种权利。

违约可以被分为:实质性违约(material breach)非实质性违约(non-material breach)

- a、 合同的违约事件范围(what are the events of default)
- b、 不履行的宽限期(the period to cure defaults)
- c、 不履行后果(What are the consequences of a default)

12、 合同争议解决(Dispute) 条款:

- a、 解决争议的方式——诉讼、调解或仲裁(how are disputes to be handled—litigation, mediation, or arbitration)
- b、 仲裁时,仲裁规则的选择——If arbitration, what rules will govern? (e.g., JAMS/Endispute or the American Arbitration Association)
- c、 仲裁时,仲裁员数量及产生办法——If arbitration, how many arbitrators and how will they be picked?
- d、 仲裁时,调查程序及有关仲裁员职责——If arbitration, will there be procedures for discovery and what the arbitrator can and can't do?
- e、 如果选择诉讼时,诉讼地的约定——If arbitration, where can or must the litigation be brought?

13、 损害赔偿(indemnification)条款:

损害赔偿(indemnification)条款,是减少合同风险的第二个重要条款。该条款主要约定在第三者对合同提出权利主张时,另一缔约方应当对此承担责任。通常情况下,另一缔约方必须支付全部的防御性诉讼费用,以及全部的支付给第三者的和解费用或者第三者胜诉后造成的所有损失。实际上,本条款是将第三人造成的风险从合同的一方当事人转移给另一方当事人。

其次,本条款也可以约定合同的另一缔约方有其他不当的作为时,应当进行损害赔偿。

- a、 违约补偿的范围约定(is there indemnification for certain breaches or problems)
- b、 取得补偿的程序 What is the procedure required to obtain indemnification?
- c、 补偿上限或补偿例外 is there a cap on or exclusions from indemnification? 对于上述条款中的过错方,为了减轻责任,应当适当约定赔偿的上限与例外事项。

14、 综合约定(miscellaneous)

通常我国称为“其他约定”。这些约定,主要以样板条款为主。

- a、 法律适用(governing law/choice of)law
- b、 律师代理费用条款(attorneys fee)
- c、 协议修订(modification of agreement)
- d、 通知条款(notice)
- e、 完整协议(entire agreement)
- f、 效力瑕疵条款(severability)
- g、 实体期间 time of the Essence

- h、 遗留物处理 survival
- i、 模糊用语的定义 ambiguities
- j、 弃权 waiver
- k、 标题 headings
- l、 必要的行为和更多的保证 Necessary Acts and further assurances
- m、 执行 Execution
- n、 陪审团裁判弃权 Jury Trial Waivers
- o、 特殊履行 Specific performances
- p、 缔约人的代表与职权 Representation on Authority of Parties
- q、 不可抗力条款 Force Majeure
- r、 双方人员的委派 Assignment

15、 签名 signatures

- a、 签署职权条件 what authority is required for one party to sign the contract (e. g. Board of Directors approval)?
- b、 签署数量 How many signatures are required?
- c、 正确的签署版式 Are the signature blocks correct? For corporations, this is a typical appropriate signature block:
ABC, Inc.

By:

John Smith, President

八、 关于样板 (the boilerplate) 条款

样板条款 (the boilerplate) 通常是在合同的尾部出现，有时其实就是“综合约定条款 (miscellaneous)”的内容。因为是放在合同尾部，可能造成对这些内部重要性的忽视，觉得没有必要认真阅读并充分注意这部分的内容。

样板条款的重要性在于：它与其他条款一样能够影响缔约者的合同权利。样板条款的目的，是以一些常用的、标准的合同语言，节省缔约者或合同草拟人的时间。但是，这些标准的合同语言，可能对你的合同权利有致命的影响，如：设立或排除你的某项权利。

样板条款虽然是一种标准条款，也不能错误理解为：标准条款是不可能或不必要更改的。尽管这是一种标准条款，但与合同其他条款一样，必须经过合同的谈判而逐一确定。

重要的样板条款：

- 1、 法律选择 (Choice of law) 约定：……示例如下：

Choice of Law. This Agreement, and any dispute arising from the relationship between the parties to this Agreement, shall be governed by [e.g., California] law, excluding any laws that direct application of another jurisdiction's laws.

2、 律师代理费 (attorney fees) 约定：本条款约定了在任何合同争议产生后，最终在争讼后占优势的一方 (prevailing party) 应当有权从对方取得合理的律师或其他代理人费用及合理的其它法律费用支出。占有优势的一方，通常是指合同权利受到支持或取得损害赔偿的合同当事人。如果在合同中约定了本条款，则法庭将依法决定律师代理人费用及其它合理支出的金额，并判决由另一方向占优势方支付。任何一个合同当事人提出一个违约诉讼时，都要产生相应的法律费用支出，如：律师费 (attorney fee)、专家鉴定费 (experts witness fee)、法庭记者费 (court reporters payment) 以及诉讼文件准备费用、旅行、 、 邮政、信使等等各项繁多的支出。在美国，律师代理费的一般原则是：如果没有约定律师代理费条款，那么，律师代理费用和其它相关费用由当事人自行承担。也就是说，如果没有约定律师代理费用条款，即使你胜诉，也只能自己负担律师代理费和各项相关的法律开支。律师代理费条款示例如下：

Attorney Fees Provision In any litigation, arbitration, or other proceeding by which one party either seeks to enforce its rights under this Agreement (whether in contract, tort, or both) or a declaration of any right or obligation under this Agreement, the prevailing party shall be awarded its reasonable attorney fees, and costs and expenses incurred.

3、 通知书 (notice) 约定：本条款约定了在合同履行中，双方以何种形式相互进行交流。自起来十分简单的问题，但是，如果没有的约定可能造成麻烦。首先，合同的通知必须是以有效的投递方式传到对方的；其次，合同通知的投递还必须有明显的证明，说明通知已经投递到对方手里。当你做了重要的合同通知或声明后，总不希望对方以未收到通知为借口，使你的工作无效！通知条款，示例如下：

Notice. Any notices required or permitted to be given hereunder shall be given in writing and shall be delivered (a) in person, (b) by certified mail, postage prepaid, return receipt requested, facsimile, or (d) by a commercial overnight courier that guarantees next day delivery and provides a receipt, and such notices shall be addressed as follows:

If to _____:

Attention:

Fax:

If to _____:

Attention:

Fax:

or to such other address as either party may from time to time specify in writing to the other party. Any notices shall be effective only upon delivery, which for any notice given by facsimile shall mean notice which has been received by the party to whom it is sent as evidenced by confirmation slip.

4、 合同修订 (modification)约定: 本条款规定了合同修订的方式与途径。例如: 书面合同, 只能以书面方式进行修订, 口头修订内容无效。条款示例如下:

Modification of Agreement. This Agreement may be supplemented, amended, or modified only by the mutual agreement of the parties. No supplement, amendment, or modification of this Agreement shall be binding unless it is in writing and signed by all parties.

5、 完整合同 (entire agreement)约定: 有时也叫合并条款 ()、一体化条款 (), 其目的是避免以其他的口头或书面的方式去修订、增加合同的约定内容。本条款要合同中扮演这样的角色, 说明了本合同已经是最终的、全部的、完整的协议, 并且排除其它任何书信、文件或证明可以作为本合同的一部分向法庭出示、以证明有不同的协议内容。

Entire Agreement. This Agreement and all other agreements, exhibits, and schedules referred to in this Agreement constitute the final, complete, and exclusive statement of the terms of the agreement between the parties pertaining to the subject matter of this Agreement and supersede all prior and contemporaneous understandings or agreements of the parties. This Agreement may not be contradicted by evidence of any prior or contemporaneous statements or agreements. No party has been induced to enter into this Agreement by, nor is any party relying on, any representation, understanding, agreement, commitment or warranty outside those expressly set forth in this Agreement.

6、 效力瑕疵 (Severability of agreement)约定: 本条款主要是约定: 如果合同条款、约定被认为是违法的、无执行力的或者失效的, 那么这部分的条款、约定就应当被取消; 被取消的部分不影响合同其它合法、有执行力和有效的部分的效力; 如果任何约定因本条款规定而被取消的, 那么可以在法律许可的范围内, 根据相同的意旨, 用合法、有执行力和有效的新

约定将其取代。

Severability of Agreement. If any term or provision of this Agreement is determined to be illegal, unenforceable, or invalid in whole or in part for any reason, such illegal, unenforceable, or invalid provision or part thereof shall be stricken from this Agreement, and such provisions shall not affect the legality, enforceability, or validity of the remainder of this Agreement. If any provision or part thereof of this Agreement is stricken in accordance with the provisions of this section, this stricken provision shall be replaced, to the extent possible, with a legal, enforceable, and valid provision that is as similar in tenor to the stricken provision as is legally possible.

7、 实质期间 (time of essence)约定：本条款约定明确的合同履行的有效时间，严厉地排除了特定履行困难或时间问题产生时，法律所允许的、默示性的、合理的、合同履行时间。如果约定了实质期间，任何在此实质期间之后的履行行为，都仍将一律被视为完全违约或不必要。特别在这样的情况下，合同当事人应当约定实质履行期间，如：合同是关于过期容易腐烂的货物时，或者合同是被客观的最终期限所限制的，等等情况。合同的实质期间约定的必要性，依该合同所涉及的标的等内容所决定。实质期间的约定，示例如下：

Time of essence. Time is of the essence in respect to all provisions of this Agreement that specify a time for performance; provided, however, that the foregoing shall not be construed to limit or deprive a party of the benefits of any grace or use period allowed in this Agreement.

8、 弃权或免除 (waiver)约定：弃权或免除约定，主要是处理合同履行之债的免除问题。一方面，规定了所有的弃权或免除必须以书面形式做出；另一方面，也避免合同一方将另一方的无意识行为当作做出了义务免除而产生误会。

Waiver. No waiver of a breach, failure of any condition, or any right or remedy contained in or granted by the provisions of this Agreement shall be effective unless it is in writing and signed by the party waiving the breach, failure, right, or remedy. No waiver of any breach, failure, right, or remedy, whether or not similar, nor shall any waiver constitute a continuing waiver unless the writing so specifies.

9、 必要行为和进一步的担保 (necessary acts/further assurances)

Necessary Acts, Further Assurances. The parties shall at their own cost and expense execute and deliver such further documents and instruments and shall take such other actions as may be reasonably required or appropriate to evidence or carry out the intent and purposes of this Agreement.

10、 管辖地与法庭 (consent to jurisdiction and forum selection)

Consent to Jurisdiction and Forum Selection. The parties hereto agree that all actions or

proceedings arising in connection with this Agreement shall be tried and litigated exclusively in the State and Federal courts located in the County of _____, State of _____. The aforementioned choice of venue is intended by the parties to be mandatory and not permissive in nature, thereby precluding the possibility of litigation between the parties with respect to or arising out of this Agreement in any jurisdiction other than that specified in this paragraph. Each party hereby waives any right it may have to assert the doctrine of forum non conveniens or similar doctrine or to object to venue with respect to any proceeding brought in accordance with this paragraph, and stipulates that the State and Federal courts located in the County of _____, State of _____ shall have in personam jurisdiction over each of them for the purpose of litigating any dispute, controversy or proceeding arising out of or related to this Agreement. Each party hereby authorizes and accepts service of process sufficient for personal jurisdiction in any action against it as contemplated by this paragraph by registered or certified mail, return receipt requested, postage prepaid, to its address set forth in this Agreement for the giving of notices as set forth in this Agreement. Any final judgment rendered against a party in any action or proceeding shall be conclusive as to the subject of such final judgment and may be enforced in other jurisdictions in any manner provided by law.

11、 合同当事人授权及签署说明 (representation on authority of parties/signatories)

Representation on Authority of Parties/Signatories. Each person signing this Agreement represents and warrants that he or she is duly authorized and has legal capacity to execute and deliver this Agreement. Each party represents and warrants to the other that the execution and delivery of this Agreement and the performance of such party's obligations hereunder have been duly authorized and that the Agreement is a valid and legal agreement binding on such party and enforceable in accordance with its terms.

12、 不可抗力条款 (force majeure)

Force Majeure. No party shall be liable for any failure to perform its obligations in connection with any action described in this Agreement, if such failure results from any act of God, riot, civil unrest, flood, earthquake, or other cause beyond such party's reasonable control (including any mechanical, electronic, or communication failure), but excluding failure caused by a party's financial condition or negligence).

13、 歧义条款 (ambiguities)

Ambiguities. Each party and its counsel have participated fully in the review and revision of this Agreement. Any rule of construction to the effect that ambiguities are to be resolved against the drafting party shall not apply in interpreting this Agreement. The language in this Agreement shall be interpreted as to its fair meaning and not strictly for or against any party.

14、 人员指派 (assignment)

Assignment. Neither party shall voluntarily or by operation of law assign, hypothecate, give, transfer, mortgage, sublet, license, or otherwise transfer or encumber all or part of its rights,

or other interests in this Agreement or the proceeds collectively, “Assignment’), without the other party’ s prior written consent. Any attempted Assignment in violation of this provision shall be a material default under this Agreement and any Assignment in violation of this provision shall be null and void.

15、 仲裁条款(arbitration)

Arbitration. Any controversy, claim or dispute arising out of or relating to this Agreement, shall be settled by binding arbitration in [City], [State]. Such arbitration shall be conducted in accordance with the then prevailing commercial arbitration rules of JAMS/Endispute (“JAMS”)with the following exceptions if in conflict: (a) one arbitrator shall be chosen by JAMS; (b) each party to the arbitration will pay its pro rata share of the expenses and fees of the arbitrator, together with other expenses of the arbitration incurred or approved by the arbitrator; ~~mayd~~ (c) arbitration may proceed in the absence of any party if written notice (pursuant to the JAMS’ rules and regulations) of the proceedings has been given to such party. The parties agree to abide by all decisions and awards rendered in such proceedings. Such decisions and awards rendered by the arbitrator shall be final and conclusive and may be entered in any court having jurisdiction thereof as a basis for judgment and of the issuance of execution for its collection. All such controversies, claims or disputes shall be settled in this manner in lieu of any action at law or equity; [provided however that nothing in this subsection shall be construed as precluding the bringing an action for injunctive relief or other equitable relief]. The arbitrator shall not have the right to award punitive damages or speculative damages to either party and shall not have the power to amend this Agreement. The arbitrator shall be required to follow applicable law. [IF FOR ANY REASON THIS ARBITRATION CLAUSE BECOMES NOT APPLICABLE, THEN EACH PARTY, TO THE FULLEST EXTENT PERMITTED BY APPLICABLE LAW, HEREBY IRREVOCABLY WAIVES ALL RIGHT TO TRIAL BY JURY AS TO ANY ISSUE RELATING HERETO IN ANY ACTION, PROCEEDING, OR COUNTERCLAIM ARISING OUT OF OR RELATING TO THIS AGREEMENT OR ANY OTHER MATTER INVOLVING THE PARTIES HERETO.]>

九、 常见合同：

- 1、 股份买卖合同
- 2、 优先权协议
- 3、 雇工协议
- 4、 奖励与管理协议
- 5、 独立合同人员与顾问协议
- 6、 房屋租赁协议
- 7、 许可协议
- 8、 信贷协议
- 9、 服务合同
- 10、 销售合同
- 11、 购买单

12、 网站建立

13、 网站操作

美国公务员薪酬制度及对中国的启示

陈恒

（浙江海洋学院 石化与能源工程学院 A10 储运班）

【摘要】按照《中华人民共和国公务员法》，公务员，是指依法履行公职、纳入国家行政编制、由国家财政负担工资福利的工作人员。本文基于美国公务员分类管理，阐述了包含工资、福利、保险在内的美国公务员薪酬基本框架。结合美国公务员薪酬的特点，以及我国公共部门薪酬制度现状，本文提出了我国公务员薪酬制度改革的对策和建议。

【关键词】美国；公务员；薪酬；职位；绩效

前 言

获得薪酬，是公务员享有的法定权利。薪酬主要包括工资、福利、保险等。作为公务员制度的重要组成部分，美国公务员薪酬制度不仅体现了公共部门人力资源管理特色，也吸收了企业人力资源薪酬管理的先进成果。当前，我国正致力于理顺收入分配关系，构建具有稳定性、灵活性、竞争性的公务员薪酬制度尤为重要。有必要结合我国国情，学习和借鉴美国公务员薪酬制度的合理成分，推动我国公务员薪酬制度变革。

美国公务员薪酬制度结构分类管理是公务员薪酬制度的前提和基础。1923 年，美国国会颁发《联邦政府职位分类法》，并确立了同工同酬的薪酬原则。1949 年，美国国会修订《联邦政府职位分类法》，将公务员职位归纳为：一般职位序列（GS），共分为 18 职等；二是技艺保管序列（GPS），共 10 职等。此外，按照雇用期限，可将政府雇员分为永久雇员、临时雇员；按照工作方式，可将政府雇员分为全职雇员和非全职雇员。

一、美国公务员工资

目前，美国联邦政府共有 30 多个工资系统。公务员工资包括法定工资制度和其他工资制度。

（1）法定工资制度，适用于白领雇员，包括 GS 工资序列；外交人员工资序列；退伍军人健康管理人員工资序列。

（2）其他工资制度，主要包括：适用于高级公务员的工资序 ES、SES 的联邦工资序列 FWS；行政法规决定的工资序列 AD。20 世纪中后期，随着重塑人力资源管理运动的开展，美国公务员工资制度不断变革。美国是联邦制国家，联邦务员的工资由专门的联邦工资账户支付，而各州、县、市公务员的工资，则由本级政府财政负担。

（一）基本工资

美国已形成以常规工资体系为主，以弹性工资体系为辅的多元化工资框架。

（1）常规工资体系。常规工资体系适用于一般职序列 GS。GS 工资序列是美国政府覆盖面最广、涉及人数最多的工资制度。按照工作任务、责任、任职资格条件等标准，可以将 GS 职位分为 23 类、420 职系、15 职等，10 职级。按照等内晋级幅度，可将 GS 职位序列分为单间隔等级序列（如 GS-12，3/4/5/6）、双间隔等级序列（如 GS-5，7/9/11）。GS 职位序列的等内增资适用于永久性职位雇员，等内增资需符合的条件是：绩效能力应该达到基本要求，即绩效评定至少达到第 3 等次“良好”；达到规定的任职年限；在规定的任职年限内没有获得过其他增资。

（2）弹性工资体系。一是最高工资标准规则。最高工资标准规则，是指允许行政机构给予 GS 职位序列雇员高于常规工资标准的特殊工资规则，适用于 GS 序列雇员的再雇用、调任、重新安排工作、晋升、降级以及其他职位变动。二是雇用高资格条件者和特别需要者的弹性工资。联邦政府各行政机构在雇用具备高资格条件的申请者和特别需要的职位人员时，可以给予他们高于招募职位工资等级标准的工资。三是高级雇员弹性工资。对联邦政府中的高级公务员、高层雇员、科学或专家职位雇员等高级雇员实行的具有宽带结构的弹性工资。联邦行政机构可以根据高级雇员所具有的资格条件和实际工作绩效，在最低标准与最高标准之间决定他们的年薪报酬。

（二）津贴、补贴

美国公务员的津贴包括：（1）制服津贴，总数不得超过 125 美元。（2）住宅津贴和生活津贴。依据《美国法典》，对派往合众国、波多黎各自由邦、运河区和合众国领地和属地以外的其他地区的公务员，给予临时住宅津贴，以及租金、取暖、采光、燃料、煤气、电和水等生活津贴。（3）生活费津贴。给予派驻国外公务员的调任津贴、分居生活供养津贴、教育津贴和交通费等。（4）岗位津贴，是根据环境，给予驻国外地区工作雇员的津贴，岗位差额不得超过其基本薪金率的 25%。（5）危险薪金津贴和其他津贴。此外，美国公务员还享受加班费、假期补助、购房补助等补贴。

（三）奖金。

联邦政府奖励包括各种现金奖、工作成绩奖、政府推荐奖、高绩效提薪、荣誉与正式赞扬、休假奖等。《美国法典》详细规定了工作成绩奖、现金奖等措施。其中，工作成绩奖金额不得多于基本薪金率的 10%，也不得少于基本薪金率的 2%。但是，经机关首长确认可以给予超过基本薪金的 10%，不超过 20% 的成绩奖。奖金现金奖金额不超过 1 万美元，但经人事管理署批准，可授予超过 1 万美元但不超过 2.5 万美元的奖金奖。为了吸引、安置、稳定优秀公共管理人才，联邦政府推出了包括“雇用奖金”、“安置奖金”、“留人津贴”的 3Rs 奖励措施。如“雇用奖金”旨在吸引稀缺人才，包括一般职序列职位和高层职位、科学或专家职位、高级公务员职位等职位类别的人才，只要其与政府行政机构签订 6 个月以上的雇用合同，就可以获得一笔相当于任职后基本年薪 25% 的一次性“雇用奖金”。

二、美国公务员福利

美国公务员福利制度包括年休假、家庭与医疗假，以及出庭假、骨髓与器官捐赠假、紧急事件假、应征入伍假和无工资假等。

（一）年休假制度。

联邦政府雇员可以享受带薪年休假，假期与其服务期紧密相关。普通公务员最长年休假不超过 30 天，高级公务员最长年休假不超过 90 天。未休假或未修满假的公务员可以依据未修的时间计算累积的补偿津贴。

（二）家庭与医疗休假制度。

按照美国 1993 年《家庭与休假法案》，联邦政府公务员的直系家庭成员因患癌症、心脏病等严重疾病，或负重伤、怀孕或分娩需要长期照顾时，可以申请最长 12 周的无薪假期。

（三）病假。

联邦政府公务员每年可以获得不超过 13 天的病假，以看病或照顾家庭成员和患病家属，以及处理与收养有关的事宜。

三、美国公务员保险

美国联邦公务员保险主要包括健康保险、集体人寿保险、养老金。

（一）健康保险。

联邦雇员健康保险计划（Federal Employee HealthBenefits Program）于 1960 年实施。联邦政府雇员既可以自选医院、医生看病，也可以在指定医院由特定医生看病。加入健康保险计划后，个人依法支付 25% 医疗费用，并享受税收减免；联邦政府依法支付 75% 医疗费用。联邦雇员的健康保险包括以下产品：住院和医疗费用保险；处方药保险；牙科、眼科保险；短期和长期失能保险；长期看护保险；意外险。

（二）集体人寿保险。

联邦雇员集体人寿保险（Federal Employee GroupLife Insurance）计划于 1954 年 8 月实施，是美国最大的人寿保险计划，包括基本人寿保险和三个可选险种。其中，基本人寿保险为强制性保险计划，所缴费用直接从联邦雇员的基本工资中根据扣除。基本人寿保险的交费标准是按照基本保险额度中每 1000 美元，每两周交纳 0.15 美元，个人支付 2/3，单位支付 1/3。寿险计划包括定期寿险、万能寿险和终生寿险等形式。

（三）养老金。

养老金是美国雇员退休计划的重要形式。美国雇员退休计划主要包括养老金计划、利润分享计划、合格的退休金储蓄计划。美国联邦政府公务员养老金包括公务员退休金制度和联邦雇员退休金制度。其中，公务员退休金制度适用于 1983 年前参加工作的联邦政府雇员；联邦雇员退休金制度适用于 1984 年以来参加工作的联邦雇员。

四、美国公务员薪酬制度的特点

（一）法制化：

健全薪酬法规，加强薪酬管理美国政府十分重视公务员薪酬管理法制化建设。美国政府不仅在《彭德尔顿法》（1883 年）、《文官制度改革法》（1978 年）中规定了薪酬制度，也出台了一系列与公务员工资、福利、保险、退休有关的配套法规，如《联邦工资改革法》（1962 年）、《联邦工资平衡法》（1970 年）、《联邦雇员工资比较法》、《公务员退休法》、《雇员退休收入安全法案》（1974 年）、《家庭及医疗休假法案》（1993 年）、《联邦雇员分享法》（1988 年）等。

（二）高绩效化：

坚持功绩制原则，力求绩效和公平并重功绩制是美国文官制度的重要特色，《彭德尔顿法》（1883 年）、《文官制度改革法》（1978 年）先后确认了功绩制原则。同工同酬和绩效工资是功绩制的重要内容，“同等价值的工作应该给予同等的薪酬，同时考虑整个国家和地方的私营部门雇主所支付的薪酬水平，对绩效突出者给予适当的激励和褒奖；雇员应当保持适当的绩效水平，未达到适当绩效水平者应当改进，对不能或不愿改进绩效以满足规定标准者予以辞退”。1994 年，联邦政府出台《政府绩效与结果法案》，通过绩效计划、实施、测定和评估，加强政府绩效管理。在美国《文官制度改革法》等法规，凸显联邦雇员和私营企业雇员薪酬水平平衡问题，力求实现公务员工资的外部公平。确保中、低级公务员的工资与同一地区私营企业的雇员的工资大体相当。”

（三）分权化：

实行宽带薪酬，向行政部门和一线管理者授权二十世纪中后期兴起的新公共管理运动致力于突破官僚制，构建“企业家政府”。“分权的政府：从等级制到参与和协作”[是企业家政府的重要特质。分权式政府通过参与管理，分散公共机构的权力，构建协作性组织。美国政府重塑人力资源管理运动主张“将权力分散并授权给基层”，并“创建雇员、工会、管理者之间的新的合作关系，以促进改革和雇员参与”。在公务员薪酬管理过程中，美国政府注重吸引雇员、工会参与，通过个人协商和集体谈判，提高公务员薪酬管理的民主性、满意度。

（四）弹性化：

突破繁文缛节，灵活浮动工资传统官僚制组织坚持以规则为本，注重严格的规章制度、规范的程序。企业家政府要求“摆脱旧式的规章手册的束缚，并取消明细分类项目”，改变照章办事的组织，打造有使命感的政府。按照《重塑人力资源管理》主张，在一般职序列职等内部实行弹性薪酬，保持一般职职务序列的 15 职等结构，废除每一职等内按照 10 级序列提薪的硬性规定，设计弹性的职等内薪酬晋级制度，并给予行政机构确定职等内基本薪酬水平的权力。除一般职务序列职等（GS）外，高级雇员也实行弹性薪酬，这无疑有助于增强公共职位的吸引力。2001 年，美国总统布什推出题为“改进联邦政府管理和绩效战略”的总统管理议程，“实现最大弹性”是该议程的重要原则，公务员薪酬弹性进一步加强。如在确保“同工同酬”功绩制原则的同时，可以形成几十种不同的薪酬制度。

（五）人性化：

以人为本，理顺家庭与工作之间的关系管理者在工作和生活中扮演不同的角色，履行不同的职能。

（六）市场化：

利用市场工具，完善薪酬结构工资市场化体现在几个方面：

（1）实施工资调查。工资调查是美国行政机构、联邦人事管理机构“就工资结构向立法机构提出建议并获得批准的基础”。通过工资调查，了解和掌握劳动力市场信息，明确不同社会组织的薪酬差距，据此确立公务员工资标准、层级。工作职位分析、归纳、评估是工资调查的前提。同时，基于国民经济社会发展现状，根据经济发展、财政预算、物价指数、通货膨胀指数等因素，可以灵活调整公务员的工资。

（2）利用市场化薪酬工具。“对私营部门管理方式的重视”是新公共管理运动的重要特征。美国公务员薪酬制度改革过程中，充分利用在私营部门流行的市场化薪酬工具，以增强公务员薪酬的灵活性、竞争性。另外，实际情况灵活安排其工作时间，以使一些政府机构雇主采取“买、卖”假期，与雇员进行年休假、假日、病假等方面的交易。

（3）利用市场机制，健全公务员保险体制。美国公务员保险包括健康保险、集体人寿保险等，并实行养老金制度。

五、美国公务员薪酬制度对我国的启示

“要想有效地激励雇员，工资和福利必须具有竞争性、公平性、灵活性，并且易于管理和实施”。有必要结合我国国情和公共部门人力资源管理现状，改革、创新我国公务员薪酬制度，以激发公务员的工作积极性、主动性和创造性。

（一）加强公务员薪酬法制化建设

健全的薪酬法规是公务员薪酬管理的前提和基础。与美国相比，我国公务员薪酬法制化建设明显滞后，仅出台与公务员薪酬相关的条例、方案或规章制度，如《公务员工资制度改革方案》（2006年）、《关于完善艰苦边远地区津贴制度实施方案》（2006年）、《公务员奖励规定（试行）》（2021年）、《机关事业单位工作人员带薪年休假实施办法》（2021年）等。在实施《公务员法》的过程中，有必要结合我国国情，整合相关配套法规，制定《中华人民共和国公务员薪酬法》，详细规定公务员薪酬的形式、结构、设计依据、薪酬变动、管理程序、管理责任等。进一步完善职务工资与级别工资，清理、规范公务员津贴、补贴、奖金。按照公务员福利市场化、社会化、货币化原则，健全福利管理制度，开发内容丰富、形式多样的公务员福利。健全公务员保险制度，保障公务员在退休、患病、工伤、生育、失业等情况下获得帮助和补偿。规范公务员退休程序，适时建立公务员养老金制度，不断提高退休待遇。

（二）完善公务员分类管理制度

规范公务员薪酬结构健全的分类管理制度是公务员薪酬管理的前提和基础。美国公务员分类管理以职位分类为主，以品位分类为辅，设置了不同的职类、职组、职等、职系、职级。

美国政府雇员不仅适应一般职务序列 GS，也适应高级公务员序列 SES；不仅包括白领职业，也包括蓝领职业。按照我国《公务员法》的规定，“国家实行公务员职位分类制度”。我国公务员职位类别分为综合管理类、专业技术类和行政执法类等类别，公务员职务分为领导职务和非领导职务。在遵守《公务员》、《公务员职务与级别管理规定》的同时，有必要借鉴美国的公务员分类管理体制，针对不同的公务员职位类别，明细公务员职位的职组、职等、职系、职级。在职位分类的基础上，灵活确定公务员的工资、保险、福利、退休待遇等制度。条件成熟的地方，可以在一些经济管理、科技、教育、卫生、环境保护、发改委、工业与信息化等部门，适当设计部分“高级公务员”职位，面向全球或全国公开选聘，并与之签订绩效合同，规定任职期限、工作标准、工作责任和目标，实行绩效薪酬，加强绩效管理。逐渐推广公务员聘任制，健全聘任制公务员分类管理制度，构建与聘任制公务员相适应的弹性薪酬制度。

（三）改进公务员考核方法，健全

公务员绩效评估体系公务员考核结果是确定公务员的职务、级别、薪酬的重要依据。不论对于 GS 序列还是 SES 序列的公务员，美国联邦政府都严格规定了科学、合理的考核方法、程序。随着美国《政府绩效与结果法》的出台，美国公务员绩效管理制度日渐成熟。按照我国《公务员法》，对公务员的考核，按照管理权限，全面考核公务员的德、能、勤、绩、廉，重点考核工作实绩。要按照《公务员考核规定（试行）》、《体现科学发展观要求的地方党政领导班子和领导干部综合考核评价试行办法》等法规，严格规定公务员考核的主体、客体、范围、内容、程序、等次、纪律，坚持领导考核与群众考核相结合、平时核与定期考核相结合、定性考核与定量考核相结合。同时，有必要结合我国公共部门人力资源管理特点，学习和借鉴美国公务员绩效评估的方法、手段、技术，构建适合我国国情的公务员绩效评估体系，探索公务员绩效薪酬制度。

（四）构建分权化、弹性化、人性化薪酬体系

美国公务员薪酬制度具有分权化、弹性化、人性化等特点。有必要结合我国国情，根据我国公共部门人力资源管理的特点，适度推动公务员薪酬管理权限下放，构建分权化、弹性化、人性化公务员薪酬体系。

（1）分权化。我国各级人力资源和社会保障部门可以将部分公务员薪酬管理权限适度下放至各行政管理部门和机关首长。在薪酬制度设计、实施、监管过程中，要充分利用公务员或公务员团体的力量，构建公务员、政府部门、人力资源和社会保障部门之间的“合作伙伴关系”。对于聘任制职位和部分选任制、委任制职位，可以根据部门特点和工作性质，适时推行宽幅度、低层级、绩效为本的宽带薪酬制度。

（2）弹性化。弹性化薪酬管理要求突破官僚制，摆脱繁琐、僵化、陈旧的工资管理规则的约束，灵活机动地晋升公务员职务、级别、工资档次。对于部分处级及其以上领导职务、副调研及其以上的非领导职务，聘任制公务员，以及部分专业技术职务的公务员，可以根据公务员的综合素质、岗位特点，结合区域经济发展情况和地方财政实力，构建弹性薪酬体系。

（3）人性化。按照马斯诺的需求层次理论，人的需求包括生理需求、安全需求、感情需求、自尊与尊重需求、自我实现需求等内容。公务员薪酬设计应当基于公务员多元化的物

质和精神需求，力求人性化，以缓解公务员工作责任与家庭责任之间的矛盾和冲突。

（五）引进科学、合理的市场化薪酬管理手段

（1）完善完善工资调查制度。要完善工资调查制度，加强公务员工资平衡比较，“参照劳动力市场确定工资率”^[10]。美国政府通过工资调查，了解和掌握劳动力市场工资比率，据此适度调整公务员工资额度、增速，保持公务员工资与私营部门工资之间的动态平衡，以实现公务员工资的外部公平。《公务员法》规定，要“国家实行工资调查制度，定期进行公务员和企业相当人员工资水平的调查比较，并将工资调查比较结果作为调整公务员工资水平的依据”。在工资调查过程中，要科学设计调查问卷，明确调查目的、对象、方法、范围、手段，规范工资调查程序，并利用定量和定性分析方法科学分析调查数据。国家、地区、政府部门要根据工资调查比较的结果，结合国民经济发展、财政状况、物价水平等情况，适时调整机关工作人员基本工资标准。

（2）条件成熟的政府部门和地方，适时探索公务员福利市场机制，畅通福利交易平台。公务员薪酬主管部门、行政机构等部门，要依法规范公务员福利交易市场秩序，营造公开、公平、竞争、有序的市场机制。

（3）健全公务员保险制度。坚持社会保险和商业保险相结合，自愿保险和强制保险相结合，充分利用市场手段，完善公务员医疗、失业、生育、工伤保险制度，适时构建公务员养老保险制度。根据公务员的岗位特点和工作性质，依法设计灵活的险种，以满足公务员多元化的需要。

[参考文献]

[1]赵龙,沈安琪:“中美公务员工资福利制度比较”,《成都行政学院学报》2021年第4期,第19页.

[2]刘毅:“美国联邦政府公务员工资制度研究及启示”,《中国人力资源开发》,2005年第11期,第97页.

[3]吴志华著:《美国公务员制度的改革与转型》,上海:上海交通大学出版社2006年版,第18页.

[4]美]戴维·奥斯本、特德·盖布勒著,周敦仁译:《改革政府:企业精神如何改革着公营部门》,上海:上海译文出版社1996年版,第244页.

经济法基础——劳动合同法律制度

第一节 劳动合同法律制度概述（了解）

一、劳动合同的概念和特征（了解）

（一）劳动合同的概念

劳动者和用人单位之间依法确立劳动关系，明确双方权利义务的书面协议。

（二）劳动合同的特征

1. 劳动合同主体具有特定性	一方是劳动者，另一方是用人单位
2. 劳动合同的内容具有较强的法定性	当事人双方签订劳动合同不得违反强制性规定，否则无效
3. 劳动者在签订和履行劳动合同过程中的地位在发生变化	签订劳动合同时，双方法律地位是平等的；但在履行劳动合同过程中，用人单位和劳动者就具有了支配与被支配、管理与服从的从属关系。

【例题·多选题】关于劳动合同的特征，下列选项正确的有（ ）。

- A. 劳动合同的主体一方是劳动者，另一方是用人单位
- B. 对于劳动合同，法律规定了较多的强制性规范
- C. 劳动者与用人单位在签订劳动合同时，应遵循平等、自愿、协商一致的原则
- D. 在履行劳动合同的过程中，双方的地位是平等的

[答疑编号 3190 101]

『正确答案』ABC

二、劳动合同法的适用范围（了解）

《劳动合同法》自 2008 年 1 月 1 日起施行。

1. 中华人民共和国境内的企业、个体经济组织、民办非企业单位、依法成立的会计师事务所、律师事务所等合伙组织和基金会等组织（以下称用人单位）与劳动者建立劳动关系，订立、履行、变更、解除或者终止劳动合同，适用劳动合同法。

2. 国家机关、事业单位、社会团体和与其建立劳动关系的劳动者，订立、履行、变更、解除或者终止劳动合同，依照劳动合同法执行。

3. 事业单位与实行聘用制的工作人员订立、履行、变更、解除或者终止劳动合同，法律、行政法规或者国务院另有规定的，依照其规定；未作规定的，依照劳动合同法有关规定执行。

注意：

- （1）公务员、农民、现役军人、小时工等不适用劳动合同法；
- （2）用人单位限制在“境内”；但劳动者没有地域限制。

第二节 劳动合同的订立（重要）

一、劳动合同订立的概念和原则

（一）劳动合同订立的概念——以书面形式订立劳动合同

（二）劳动合同订立的原则（熟悉）

- 1. 合法原则——合法是劳动合同有效的前提条件
- 2. 公平原则
- 3. 平等自愿原则

以上内容仅为本文档的试下载部分，为可阅读页数的一半内容。如要下载或阅读全文，请访问：<https://d.book118.com/058115127101006100>