
本人力资源通讯是 FINEX 金隼以电子版本的形式, 免费给客户、人才和合作伙伴发布的人力资源资料的简报。目的为使收件人在中国人力资源的重要发展方向和法规方面得到快速和简短的资讯, 俾使其能获得及时的更新资料和分析, 帮助其更好地在中国管理人力资源和合规要求。

劳动合同与劳务合同

由于包括发展中国家经济体在内的全球经济形势难言乐观, 再加上近期欧元区国家主权信用评级屡遭评级机构降级, 各企业在制定年度计划时难免慎之又慎。这对企业人力资源方面的影响将体现在人员编制收紧和更为灵活的人力资源计划和安排上。

人力资源外包一直是企业在遭遇人员编制瓶颈时常用的解决方案, 因为这可以为企业在面临动荡商业环境时提供相对的灵活性。

本期人力资源通讯将阐明企业在使用“劳动合同 (contract of service)”和“劳务合同 (contract for service)”的一些重要区别。

一般准则

两者最重要的区别是“劳动合同”规定了“雇主-雇员”间的雇佣合同关系, 而“劳务合同”则确立了企业同独立服务供应商之间的“服务供应商-客户”合同关系。服务供应商可以是个人, 在某些情况下也可能是受个人控制的一个法人实体, 在此文中, 除非特别指出, 我们一般指个人的服务供应者。

合同签订各方在两种合同下有不同的权利和责任。在劳动合同中, 企业有权向雇员提出指令, 要求雇员完成某项特定任务或者履行某项具体工作职责, 而在完成工作任务过程中, 雇员本人一般不需要为工作失误造成的损失承担责任。而权益方面, 雇员可以获得工资报酬、带薪假期和其它员工福利, 并且享受相关劳动法规的保护。在中国大陆, 除了缴纳员工社保款项外, 企业还需承担一定雇员个人所得税扣款和其它雇主责任。

另一方面, 在个人作为独立劳务供应商时, 由“劳务合同”确定了企业和劳务提供者之间的商业关系, 即个人向企业提供独立个人劳务的商业关系。

与劳动合同相反的是，在劳务合同中，独立服务供应商有义务为合同中规定的服务产出水平承担责任，并且一般有责任弥补其工作失误造成的损失。而劳务服务供应商仅获得劳务费；除非特别限定，独立服务供应商一般有能力安排合适的人员来完成工作任务。

相关含义与测试法则

从中国大陆法律的角度，劳动合同受到《劳动法》的约束，而劳务合同主要适用于民法和经济法来规范。劳务合同不需要有劳动保障条款。

在中国大陆，政府部门就有关劳动合同和劳务合同区别而发出的指引不多。像其他一些国家一样，重点常常放在对税收的影响上。这是因为受雇的劳动收入同个人独立劳务提供者所得收入的征税方法不同；这两种合同在社会保险和其它监管和合规责任方面也有不同。

在中国一份较早的税务通知中，虽然当时着眼于境外在华人士及税收协定，值得参考的是其区分劳动雇佣关系和独立个人劳务供应关系的主要准则，是一个独立劳务供应者：

1. 不享受包括医疗保险、社会保险、带薪假期以及海外津贴等在内的雇员福利；
2. 通常通过一次固定收费的方式获得报酬，或者按照每小时、每周或每月固定费率收费；
3. 服务内容固定或有限，并且对服务质量负责；
4. 对其提供服务的有关费用负责。

就通知而言,如果在合同中未能表明以上相关条款，则该服务将不会被认定为独立劳务服务。

在香港，关于如何判定劳务合同收入是否是“伪装”的受雇收入也成为法律焦点，因为受雇收入在香港需缴纳薪俸税。为规范此种问题，香港税务部门颁布了专门的税务法令。由香港税务局颁布的《税务条例释义及执行指引第25号(修订)》中，为申请事先裁定的个案，提出了区分劳动合同和劳务合同的判定法则(包括通过个人控制的公司)，概括如下：

1. **控制测试法则**：谁来作出决策，是否有固定工作地点，是否有其它人员可作为劳动替代者，等等，通过该法则的判定项目来检验该人员是否为该企业所控制；
2. **整合测试法则**：该人员是否以公司雇员身份面对第三方，在该企业的晋升机会，是否存在持续关系等等，该法则用来判定是否相关人员在企业内实际占有职位；
3. **经济现状测试法则**：谁来提供必需的设备 and 助手，该人员如何获得其报酬以及以何种名义获得，更新合同及条款等等，该法则用来判定该人员收入是否由企业获得或者个人需承担风险；
4. **相互责任测试法则**：企业是否有责任支付薪水并提供工作，是否有权单方面终止商业关系，终止该人员继续工作等等，该法则判定在人员和企业间有相互责任。

其它国家也颁布了类似的以税收为取向的法律或参考性澄清条文，例如英国颁布的IR35法令就提供了类似的区分法则。

行动建议

人力资源管理层应当了解劳动合同和劳务合同间的区别，并确保采取恰当的安排。同样重要的是，这些安排应当正确体现在恰当的合同条文中，以避免出现理解误区，以及在符合像社会保险支出和个税扣款等法规义务时出现无意疏漏。

FINEX金隼专为跨国公司在中国提供专业的金融财会，资讯科技及高级管理人才招聘服务。在资深和专业的管理层领导和管理下，团队及其网络在上海,北京和香港助您在全国解决高级和管理阶层专业人才的需求。如果您想了解更多的信息，欢迎来电或者来电约见。

免责声明：本通讯仅旨在向客户提供简要的一般性参考信息，不构成我公司对客户的咨询建议，我公司不承担可能因使用该通讯而构成的任何损失责任。