



Hợp đồng giữa doanh nghiệp với doanh nghiệp Ngoại lệ của Bài kiểm tra ABC

Bài kiểm tra ABC¹ thường được sử dụng để xác định liệu một người lao động là nhân viên hay nhà thầu độc lập. Tuy nhiên, đối với một số ngành nghề và mối quan hệ kinh doanh được quy định cụ thể, ngoại lệ đối với bài kiểm tra ABC chỉ được áp dụng khi đáp ứng các điều kiện nhất định. Nếu đáp ứng các điều kiện của ngoại lệ bài kiểm tra ABC, thì bài kiểm tra Borello² sẽ được sử dụng để xác định tình trạng việc làm của người lao động.

Tờ thông tin này liệt kê các điều kiện để xác định liệu một ngoại lệ của bài kiểm tra ABC có áp dụng đối với mối quan hệ hợp đồng giữa doanh nghiệp với doanh nghiệp hay không.

Các điều kiện để áp dụng Ngoại lệ của Bài kiểm tra ABC

Để xác định ngoại lệ của bài kiểm tra ABC có được đáp ứng trong mối quan hệ hợp đồng giữa doanh nghiệp với doanh nghiệp hay không, **tất cả** các điều kiện dưới đây đều phải được đáp ứng

1. Cá nhân đó điều hành một thực thể kinh doanh với tư cách là nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh.
Xem **Yêu Cầu Đối với Doanh Nghiệp**.
2. Cá nhân đó ký hợp đồng để cung cấp dịch vụ cho một doanh nghiệp thuê cung cấp dịch vụ Xem **Yêu cầu đối với Doanh nghiệp Thuê cung cấp Dịch vụ**.
3. Doanh nghiệp thuê cung cấp dịch vụ phải đáp ứng đầy đủ 12 tiêu chí theo [section 2776\(a\) of the Labor Code](https://leginfo.ca.gov/faces/codes.xhtml) (leginfo.legislature.ca.gov/faces/codes.xhtml). Xem **Mười hai Tiêu chí Bắt buộc**.

Nếu bất kỳ điều kiện nào nêu trên không được đáp ứng và không có ngoại lệ nào khác được áp dụng, thì bài kiểm tra ABC sẽ được sử dụng để xác định người lao động là nhân viên hay nhà thầu độc lập.

Yêu cầu đối với Thực thể Kinh doanh

Nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh là cá nhân hoạt động với tư cách chủ doanh nghiệp tư nhân hoặc là một thực thể kinh doanh được thành lập dưới một trong các hình thức sau:

- Công ty hợp danh
- Công ty trách nhiệm hữu hạn
- Hợp danh trách nhiệm hữu hạn
- Công ty

Yêu cầu đối với Doanh nghiệp Thuê Cung cấp Dịch vụ

Nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh ký hợp đồng để cung cấp dịch vụ cho một doanh nghiệp thuê cung cấp dịch vụ.

Doanh nghiệp thuê cung cấp dịch vụ phải thuộc một trong các đối tượng sau:

- Một thực thể kinh doanh khác.
- Một cơ quan nhà nước theo định nghĩa tại [section 3501\(c\) of the Government Code](https://leginfo.ca.gov/faces/codes.xhtml) (leginfo.legislature.ca.gov/faces/codes.xhtml).
- Tổ chức bán công – tổ chức tư nhân được thành lập theo quy định của pháp luật để thực hiện các chức năng của Nhà nước.

1. Có hiệu lực từ ngày 1 tháng 1 năm 2020, [section 621\(b\) of the California Unemployment Insurance Code \(CUIC\)](https://leginfo.ca.gov/faces/codes.xhtml) (leginfo.legislature.ca.gov/faces/codes.xhtml) đã được sửa đổi để áp dụng một tiêu chuẩn mới nhằm phân loại cá nhân là nhân viên.

2. Trong vụ án S.G. Borello & Sons, Inc. kiện Sở Quan hệ Lao động (1989) 48 Cal.3d 341, Tòa án Tối cao California đã đưa ra tiêu chuẩn Borello (Borello test).

Mười hai Tiêu chí Bắt buộc

Ngoài việc đáp ứng các yêu cầu đối với thực thể kinh doanh và doanh nghiệp thuê cung cấp dịch vụ, doanh nghiệp thuê cung cấp dịch vụ phải chứng minh rằng **tất cả** 12 tiêu chí quy định tại Điều 2776(a) của Bộ luật Lao động California đều được đáp ứng.

1. Nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh không chịu sự kiểm soát và chỉ đạo của doanh nghiệp thuê cung cấp dịch vụ trong việc thực hiện công việc, cả theo hợp đồng thực hiện công việc và trên thực tế.
2. Nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh cung cấp dịch vụ trực tiếp cho doanh nghiệp thuê cung cấp dịch vụ, thay vì cho khách hàng của doanh nghiệp thuê cung cấp dịch vụ. Quy định tại tiểu mục này không áp dụng nếu nhân viên của nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh chỉ thực hiện các dịch vụ theo hợp đồng dưới danh nghĩa của nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh và nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh thường xuyên ký kết hợp đồng với các doanh nghiệp khác.
3. Hợp đồng với nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh phải được lập bằng văn bản và quy định rõ: mức thanh toán, bao gồm mức thù lao áp dụng (nếu có) đối với các dịch vụ sẽ được thực hiện; và thời hạn thanh toán cho các dịch vụ đó.
4. Nếu công việc được thực hiện tại một địa phương yêu cầu nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh phải có giấy phép kinh doanh hoặc đăng ký thuế doanh nghiệp, thì nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh phải có giấy phép kinh doanh hoặc đăng ký thuế doanh nghiệp theo yêu cầu.
5. Nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh duy trì một địa điểm kinh doanh, có thể bao gồm nơi cư trú của nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh, nhưng địa điểm đó phải tách biệt với địa điểm kinh doanh hoặc địa điểm làm việc của doanh nghiệp thuê cung cấp dịch vụ.
6. Nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh thường xuyên hoạt động trong một doanh nghiệp được thành lập độc lập, có cùng tính chất với hoạt động liên quan đến công việc đang được thực hiện.
7. Nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh có thể ký hợp đồng với các doanh nghiệp khác để cung cấp các dịch vụ tương tự hoặc cùng loại và có thể duy trì một tệp khách hàng mà không bị doanh nghiệp thuê dịch vụ áp đặt bất kỳ hạn chế nào.
8. Nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh thực hiện việc quảng bá và giới thiệu với công chúng rằng mình sẵn sàng cung cấp các dịch vụ tương tự hoặc cùng loại.
9. Phù hợp với tính chất của công việc, nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh tự cung cấp công cụ, phương tiện và thiết bị cần thiết để thực hiện dịch vụ, không bao gồm các tài liệu hoặc vật liệu độc quyền có thể cần thiết để thực hiện dịch vụ theo hợp đồng.
10. Nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh có quyền tự thương lượng mức thù lao của mình.
11. Phù hợp với tính chất của công việc, nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh có quyền tự quyết định thời gian và địa điểm thực hiện công việc.
12. Nhà cung cấp dịch vụ kinh doanh không thực hiện loại công việc mà theo quy định phải có giấy phép do Hội đồng Cấp phép Nhà thầu Tiểu bang California cấp theo Chương 9 (bắt đầu từ Điều 7000), Phần 3 của [Business and Professions Code](http://leginfo.ca.gov/faces/codes.xhtml) ([leginfo.legislature.ca.gov/faces/codes.xhtml](http://leginfo.ca.gov/faces/codes.xhtml)).

Áp dụng Bài kiểm tra nào

Bài kiểm tra ABC	Bài kiểm tra Borello
Nếu bất kỳ điều kiện nào không được đáp ứng, thì áp dụng bài kiểm tra ABC để xác định liệu dịch vụ được cung cấp bởi nhân viên hay nhà thầu độc lập.	Nếu cá nhân đáp ứng yêu cầu về thực thể kinh doanh, yêu cầu về doanh nghiệp thuê cung cấp dịch vụ, và đáp ứng đầy đủ cả 12 tiêu chí, thì áp dụng bài kiểm tra Borello.

Cả bài kiểm tra ABC và bài kiểm tra Borello đều mặc nhiên giả định rằng người lao động là nhân viên. Doanh nghiệp thuê dịch vụ có trách nhiệm chứng minh rằng người lao động là nhà thầu độc lập.

Bài kiểm tra ABC

Theo bài kiểm tra ABC, cá nhân cung cấp lao động hoặc dịch vụ để nhận thù lao được xem là nhân viên, chứ không phải nhà thầu độc lập, trừ khi đơn vị thuê dịch vụ chứng minh được rằng cả ba điều kiện dưới đây đều được đáp ứng:

- A. Cá nhân không chịu sự kiểm soát và chỉ đạo của đơn vị thuê dịch vụ trong quá trình thực hiện công việc, cả theo hợp đồng thực hiện công việc và trên thực tế.
- B. Cá nhân thực hiện công việc nằm ngoài phạm vi hoạt động kinh doanh thông thường của đơn vị thuê dịch vụ.
- C. Cá nhân thường xuyên hoạt động trong một ngành nghề, nghề nghiệp hoặc doanh nghiệp được thành lập độc lập, có cùng tính chất với công việc đang thực hiện.

Bài kiểm tra Borello

Bài kiểm tra Borello sử dụng nhiều yếu tố để xác định liệu người lao động là nhân viên hay nhà thầu độc lập. Một yếu tố quan trọng là liệu đơn vị thuê dịch vụ có quyền kiểm soát cách thức công việc được thực hiện hay không. Quyền kiểm soát đó có thể là gián tiếp và không nhất thiết phải được thực hiện hoặc quy định một cách chi tiết. Tuy nhiên, chỉ riêng yếu tố quyền kiểm soát không quyết định tình trạng của người lao động. Người lao động không thể được xem là nhà thầu độc lập chỉ vì thiếu sự kiểm soát. Yếu tố quyền kiểm soát phải được xem xét cùng với các yếu tố sau đây:

1. Liệu người lao động cung cấp dịch vụ có tự giới thiệu mình là đang hoạt động trong một nghề nghiệp hoặc doanh nghiệp độc lập với doanh nghiệp của người sử dụng lao động hay không.
2. Liệu công việc được thực hiện có phải là một phần thường xuyên hoặc thiết yếu trong hoạt động kinh doanh của người sử dụng lao động hay không.
3. Liệu người sử dụng lao động hay người lao động là bên cung cấp các phương tiện, công cụ và địa điểm để thực hiện công việc.
4. Liệu người lao động có đầu tư vào hoạt động kinh doanh của mình hay không, chẳng hạn như đầu tư vào thiết bị hoặc vật tư cần thiết để thực hiện công việc.
5. Liệu dịch vụ được cung cấp có đòi hỏi kỹ năng chuyên môn đặc biệt hay không.
6. Tính chất của nghề nghiệp và liệu công việc đó thường được thực hiện dưới sự chỉ đạo của người sử dụng lao động hay được thực hiện bởi một chuyên gia độc lập không chịu sự giám sát.
7. Khả năng thu được lợi nhuận hoặc chịu thua lỗ của người lao động dựa trên năng lực quản lý của họ.
8. Thời hạn dự kiến thực hiện các dịch vụ.
9. Mức độ lâu dài và ổn định của mối quan hệ lao động.
10. Phương thức thanh toán, dù được tính theo thời gian làm việc hay theo từng công việc.
11. Liệu người lao động có tự thuê nhân viên để hỗ trợ thực hiện công việc hay không.
12. Liệu người sử dụng lao động có quyền chấm dứt quan hệ lao động bất cứ lúc nào hay việc chấm dứt quan hệ sẽ làm phát sinh khiếu kiện do vi phạm hợp đồng.
13. Liệu người lao động và người sử dụng lao động tương lai có tin rằng họ đang thiết lập quan hệ lao động giữa người sử dụng lao động và nhân viên hay không. Yếu tố này có thể có liên quan; tuy nhiên, việc xác định tình trạng việc làm theo quy định của pháp luật không phụ thuộc vào việc các bên có tin rằng giữa họ tồn tại quan hệ lao động giữa người sử dụng lao động và nhân viên hay không.

Để được hỗ trợ thêm

- Gọi Trung tâm Hỗ trợ Người nộp thuế theo số 1-888-745-3886.
- Đến [Employment Tax Office](https://edd.ca.gov/Office_Locator/) (edd.ca.gov/Office_Locator/) gần nhất.
- Tham gia các [payroll tax webinars](https://edd.ca.gov/payroll-tax-webinars) (edd.ca.gov/payroll-tax-webinars) do Sở Phát triển Việc làm California (Employment Development Department, EDD) tổ chức.

EDD là cơ quan cung cấp dịch vụ với chính sách bình đẳng về cơ hội. EDD cung cấp hỗ trợ và các công cụ miễn phí nhằm bảo đảm mọi người đều có thể tiếp cận các dịch vụ của chúng tôi. Tài liệu bằng chữ nổi Braille; tài liệu chữ in khổ lớn; và phiên dịch viên Ngôn ngữ Ký hiệu Hoa Kỳ (American Sign Language, ASL). Chúng tôi cũng tiếp nhận cuộc gọi từ người sử dụng TTY (711) và những người sử dụng Dịch vụ Tiếp âm qua Video (Video Relay Service, VRS). Điện thoại (gọi thoại): 1-888-745-3886 hoặc TTY: 1-800-547-9565.

Tờ thông tin này được cung cấp như một dịch vụ công và nhằm cung cấp thông tin hướng dẫn không mang tính chuyên môn. Mọi nỗ lực đã được thực hiện nhằm bảo đảm thông tin trong tài liệu này phù hợp với các đạo luật, quy định, quy tắc và các quyết định của cơ quan hành chính và tòa án hiện hành. Nếu bất kỳ thông tin nào trong tài liệu này không phù hợp với pháp luật, quy định, hoặc các quyết định của cơ quan hành chính và tòa án, thì thông tin đó không có giá trị ràng buộc đối với Sở Phát triển Việc làm California hoặc người nộp thuế. Thông tin được cung cấp trong tài liệu này không nhằm mục đích cấu thành hoặc thay thế ý kiến tư vấn về pháp lý, kế toán, thuế, đầu tư hoặc bất kỳ dịch vụ tư vấn chuyên môn nào khác.