

РАЗНИЦА МЕЖДУ ТРУДОВЫМ ДОГОВОРОМ И ДОГОВОРОМ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО ХАРАКТЕРА

Как известно, закрепление трудовых отношений между работодателем и работником осуществляется путем заключения трудового договора между ними.

С целью "оптимизации" затрат нередко целенаправленно вместо трудовых договоров работодатели заключают с работниками договоры гражданско-правового характера (ГПХ). Такая практика существенно нарушает права работников, гарантированные трудовым законодательством РФ. Соответственно, нередки судебные споры, в рамках которых суд оценивает заключенный договор ГПХ с признаками трудового договора <1>. Обширная судебная практика свидетельствует о частоте подобных случаев. Так в чем же разница между трудовым договором и договором ГПХ?

<1> Доказательством служит судебная практика (например, Определения Верховного Суда РФ от 21.05.2018 [N 31-КГ18-1](#), от 14.01.2019 [N 5-КГ18-259](#) и др.).

Трудовой договор

Согласно [ст. 56](#) Трудового кодекса РФ трудовой договор - соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу в соответствии с обусловленной трудовой функцией, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию в интересах, под управлением и контролем работодателя, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

Важно отметить, что при трудовом договоре работник обязуется выполнять работу лично без привлечения третьих лиц, тогда как при договоре подряда согласно [п. 1 ст. 706](#) Гражданского кодекса РФ, если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

Договоры гражданско-правового характера (ГПХ)

Заключение трудового договора влечет для работодателя ограничения и финансовые затраты, так как для работника трудовым законодательством предусмотрены социально-трудовые гарантии: оплачиваемый отпуск, больничный, гарантии при увольнении, сокращении штата, компенсации и льготы, предусмотренные законодательством для определенных условий труда (например, для районов Крайнего Севера и местностей, приравненных к ним), вносится запись о работе в трудовую книжку.

С целью "оптимизации" таких затрат нередко целенаправленно вместо трудовых договоров заключают с работниками договоры ГПХ.

Договор подряда

Согласно [п. 1 ст. 702](#) ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик - принять результат работы и оплатить его.

Договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику. По договору подряда, заключенному на изготовление вещи, подрядчик передает права на нее заказчику. Если иное не предусмотрено договором, подрядчик самостоятельно определяет способы выполнения задания заказчика. Подрядчик не подчиняется локальным нормативным актам (правилам внутреннего трудового распорядка) заказчика.

Примечание. Вознаграждение, выплачиваемое заказчиком физическому лицу по договору подряда, признается объектом обложения страховыми взносами, а также облагается страховыми взносами на обязательное пенсионное страхование и обязательное медицинское страхование ([Письмо](#) Минфина России от 12.04.2019 N 03-15-05/26092).

Договор возмездного оказания услуг

Согласно [п. 1 ст. 779](#) ГК РФ по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик - оплатить эти услуги. Если иное не предусмотрено договором возмездного оказания услуг, исполнитель обязан оказать услуги лично. Однако если такая возможность в договоре прописана, то исполнитель вправе привлекать третьих лиц к исполнению договора. При трудовом же договоре работник исполняет работу лично и не имеет права привлекать третьих лиц.

Перечень важнейших различий между трудовым договором и договорами ГПХ приведен в таблице N 1.

Таблица N 1

Различия между трудовым договором и договором ГПХ

Критерии отличия	Трудовой договор (ст. ст. 56, 57)	Договор ГПХ (гл. 37 - 39)
<i>Наименование сторон</i>	<i>Работодатель и работник</i>	<i>Подрядчик и заказчик либо исполнитель и заказчик</i>
<i>Предмет договора</i>	<i>Работа по обусловленной трудовой функции</i>	<i>Определенная работа, определенные услуги по заданию заказчика с конечным результатом</i>
<i>Привлечение третьих лиц</i>	<i>Работник обязуется лично выполнять определенную трудовым договором трудовую функцию</i>	<i>Если не запрещено договором подряда и если разрешено в договоре возмездного оказания услуг, есть возможность привлечь к выполнению работы третьих лиц</i>
<i>Срок договора</i>	<i>Может заключаться на неопределенный срок либо на</i>	<i>Указываются начальный и конечный сроки выполнения</i>

	<i>определенный срок, но не больше 5 лет</i>	<i>работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки)</i>
<i>Подчинение</i>	<i>Работник подчиняется правилам внутреннего трудового распорядка, локальным нормативным актам</i>	<i>Исполнитель (подрядчик) не подчиняется правилам внутреннего трудового распорядка, локальным нормативным актам заказчика</i>
<i>Обеспечение условий для работы.</i>	<i>Работодатель обязан обеспечить работнику необходимые условия труда (например, предоставление рабочего места, соответствующего оборудования, техники и т.д.)</i>	<i>Если иное не предусмотрено договором подряда, работа выполняется иждивением подрядчика - из его материалов, его силами и средствами</i>
<i>Медицинский осмотр</i>	<i>Обязательному предварительному медицинскому осмотру при заключении трудового договора подлежат лица, не достигшие возраста восемнадцати лет, а также иные лица в случаях, предусмотренных ТК РФ и иными федеральными законами</i>	<i>Нет обязательств по предварительному медицинскому осмотру</i>
<i>Оплата</i>	<i>Заработная плата прописывается в договоре и выплачивается не реже чем каждые полмесяца. Заработная плата работника, отработавшего месячную норму рабочего времени, не может быть меньше МРОТ</i>	<i>В договоре подряда указываются цена подлежащей выполнению работы или способы ее определения. Цена работы может быть приблизительной или твердой. При отсутствии других указаний в договоре подряда цена работы считается твердой. Если договором не предусмотрена предварительная или поэтапная оплата, то работы (услуги) оплачиваются после их приемки заказчиком</i>
<i>Режим работы</i>	<i>Режим работы устанавливается локальными нормативными актами (правилами внутреннего трудового распорядка) и прописывается в трудовом договоре. Работнику</i>	<i>Подрядчик (исполнитель) самостоятельно устанавливает режим работы, локальным нормативным актам (правилам внутреннего трудового распорядка) заказчика не подчиняется, работа</i>

	<i>дополнительно оплачивается работа сверхурочно, а также работа в выходные и праздничные дни, в ночное время</i>	<i>сверхурочно, в выходные и праздничные дни, а также в ночное время не оплачивается</i>
<i>Гарантии</i>	<i>Работнику предоставляются все гарантии, предусмотренные ТК РФ</i>	<i>На подрядчика (исполнителя) не распространяются гарантии, предусмотренные ТК РФ</i>
<i>Материальная ответственность</i>	<i>Работник обязан возместить работодателю причиненный ему прямой действительный ущерб. Неполученные доходы (упущенная выгода) взысканию с работника не подлежат</i>	<i>В случаях, когда работа выполнена подрядчиком с отступлениями от договора подряда, ухудшившими результат работы, или с иными недостатками, заказчик вправе, если иное не установлено законом или договором, по своему выбору потребовать от подрядчика: - безвозмездного устранения недостатков в разумный срок; - соразмерного уменьшения установленной за работу цены; - возмещения своих расходов на устранение недостатков</i>
<i>Приемка выполненной работы</i>	<i>Приемка выполненной работы не обязательна</i>	<i>Заказчик обязан в сроки и в порядке, которые предусмотрены договором подряда, с участием подрядчика осмотреть и принять выполненную работу (ее результат), за исключением случаев выявления недостатков</i>
<i>НДФЛ</i>	<i>Исчисляется с заработной платы. Удержать всю сумму НДФЛ можно при выплате заработной платы за вторую половину месяца (Письма Минфина России от 13.02.2019 N 03-04-05/8709, от 24.12.2018 N 03-04-05/93994)</i>	<i>Исчисляется и выплачивается с каждой суммы, уплаченной по договору</i>
<i>Начисление страховых взносов</i>	<i>На сумму вознаграждения начисляются: - взносы на обязательное пенсионное страхование и обязательное медицинское страхование (ОПС и ОМС); - взносы в ФСС на страхование от несчастных случаев, если это прямо предусмотрено договором</i>	<i>На сумму облагаемых выплат в пользу работника начисляются: - взносы на ОПС и ОМС; - взносы в ФСС на страхование от несчастных случаев; - взносы по обязательному социальному страхованию на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством (ВНиМ);</i>

	<p><i>На сумму облагаемых выплат в пользу работника начисляются:</i></p> <ul style="list-style-type: none"><i>- взносы на ОПС и ОМС;</i><i>- взносы в ФСС на страхование от несчастных случаев;</i><i>- взносы по обязательному социальному страхованию на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством (ВНиМ)</i>	
--	--	--