

Nhân viên với nhà thầu độc lập

Theo luật của California, người lao động gồm có “nhân viên” hoặc “nhà thầu độc lập”.

Cho dù người lao động là nhân viên hay nhà thầu độc lập thì cũng đều có ý nghĩa quan trọng bởi vì chỉ nhân viên mới có quyền được nhận một số biện pháp bảo vệ lao động, chẳng hạn như lương tối thiểu, làm thêm giờ, nghỉ giải lao để ăn uống, bồi hoàn chi phí liên quan đến công việc phát sinh trong khi thực hiện công việc và thù lao của người lao động.

Nhân viên cũng có thể đến các cơ quan của tiểu bang, chẳng hạn như Ủy ban cố vấn Lao động California, để tìm kiếm sự thực thi luật lao động của tiểu bang. Tuy nhiên, nhà thầu độc lập thường phải đến tòa án để thực thi quyền theo hợp đồng của mình.

Tự cách nhân viên

Luật giả định người lao động là nhân viên trừ khi chủ lao động dự kiến chứng minh là khác. Để chứng minh người lao động là nhà thầu độc lập không được hưởng các biện pháp bảo vệ về lương tối thiểu, làm thêm giờ, cũng như lương và giờ làm, chủ lao động dự kiến phải chứng minh rằng **cả 3** phần của kiểm tra “ABC” dưới đây đều đúng:

A) Người lao động không chịu sự kiểm soát và chỉ đạo của chủ lao động dự kiến. Ví dụ: người lao động tự xây dựng lịch làm việc và tiền lương của mình, tự quyết định phân công công việc và cách thức hoàn thành công việc.

B) Người lao động thực hiện công việc *bên ngoài* phạm vi thông thường của doanh nghiệp của chủ lao động dự kiến. Nói cách khác, dịch vụ do người lao động cung cấp khác với dịch vụ

thường do doanh nghiệp của chủ lao động dự kiến cung cấp.

C) Người lao động thường tham gia vào hoạt động kinh doanh độc lập có cùng bản chất với những gì người lao động đang làm cho chủ lao động dự kiến. Ví dụ: người lao động thu hút việc làm từ và cung cấp dịch vụ tương tự cho các khách hàng khác.

Ví dụ:

Nicole là thợ làm móng tay. Cô tìm việc làm tại một tiệm làm móng thông qua quảng cáo trên báo, nộp hồ sơ xin việc, rồi gặp chủ tiệm để phỏng vấn. Chủ tiệm xây dựng lịch làm việc và mức lương của cô. Chủ tiệm cũng sắp xếp tất cả các lịch hẹn với khách hàng và quyết định khách hàng nào Nicole sẽ gặp và khi nào cô sẽ gặp họ. Chủ tiệm mua vật tư để Nicole sử dụng cho công việc của mình, đồng thời mô tả các bước Nicole cần làm theo khi cắt sửa móng cho khách hàng, bao gồm cả thời gian phục vụ trong bao lâu và các quy tắc phục vụ khách hàng khác. Khách hàng trả tiền công trực tiếp cho chủ tiệm và chủ tiệm trả lương cho Nicole vào cuối mỗi ngày. Do chủ tiệm kiểm soát thời gian và cách thức Nicole thực hiện công việc nên cô là nhân viên. Một lý do khác khiến cô là nhân viên đó là cô cung cấp dịch vụ giống với dịch vụ do chủ tiệm cung cấp.

Tự cách nhà thầu độc lập

Nhà thầu độc lập thường là những người lao động làm việc không có sự giám sát, quyết định lịch làm việc, tiền lương và cách thức thực hiện công việc của họ, cung cấp dịch vụ ở ngoài phạm vi thông thường của doanh nghiệp của chủ lao động dự kiến **và** điều hành hoạt động kinh doanh của chính mình.

Ví dụ:

Nora là thợ sửa ống nước. Cô được cửa hàng Home Depot gọi điện đến sửa một điểm rò rỉ trong phòng tắm. Cô là nhà thầu độc lập bởi vì: A) cô quyết định công việc sửa chữa nào nên nhận, cách thức và khi nào cô sẽ thực hiện công việc, B) dịch vụ sửa ống nước của cô không phải là một phần của quá trình kinh doanh thông thường của Home Depot (bán vật tư tân trang nhà ở), **và** C) cô có hoạt động kinh doanh của riêng mình trong đó cô cung cấp dịch vụ sửa ống nước cho khách hàng.

Nick là thợ làm tóc. Anh được một điều phối viên tổ chức tiệc cưới thuê để làm tóc cho cô dâu và họ nhà gái. Nick là nhà thầu độc lập bởi vì: A) anh có thể tự do chọn việc nào nên nhận làm, tính tiền công bao nhiêu và cách thực hiện công việc, B) điều phối viên tiệc cưới không tham gia cung cấp dịch vụ làm tóc **và** C) Nick có hoạt động kinh doanh độc lập của riêng mình để cung cấp dịch vụ làm tóc cho khách hàng.

Mặc dù nhà thầu độc lập không được bảo vệ bởi các biện pháp bảo vệ lao động giống với nhân viên, họ có quyền thực thi các điều khoản của hợp đồng – bao gồm cả tiền công đã cam kết.

Danh hiệu không quyết định gì cả!

Mặc dù chủ lao động có thể gọi người lao động là nhà thầu độc lập hoặc báo cáo thu nhập của người lao động theo Biểu mẫu 1099 thay vì W-2, cả hai việc này đều không biến người lao động thành nhà thầu độc lập được. Bản thân danh hiệu không quyết định gì cả.

Luật không chỉ dừng lại ở danh hiệu mà xem xét ai là người thực sự có quyền kiểm soát, quá trình kinh doanh thông thường của chủ lao động là gì và người lao động có nghề hoặc hoạt động kinh doanh được thành lập độc lập hay không. Mỗi trường hợp đều có sự khác biệt.

đề phòng trước khi có vấn đề phát sinh

Hãy lưu hồ sơ của riêng bạn: Ghi lại số giờ làm việc của bạn vào mỗi ngày lịch để bạn có hồ sơ chính xác về số giờ bạn đã làm việc. Nếu bạn không được cung cấp chi phiếu trả lương hoặc hồ sơ tiền lương chính xác, việc ghi lại số tiền bạn được trả trong mỗi kỳ trả lương cũng sẽ rất hữu ích. Hãy lưu giữ bản sao của bất kỳ giấy tờ nào do chủ lao động dự kiến cung cấp cho bạn, bao gồm cả hồ sơ về thời gian làm việc và tiền lương hoặc bất kỳ quy định hay chính sách về nơi làm việc nào. Hãy liên tục ghi chép lại cách chủ lao động dự kiến giám sát hoặc kiểm soát công việc của bạn. Toàn bộ những hồ sơ này có thể giúp ích cực nhiều cho việc đánh giá và sau đó làm bằng chứng cho bất kỳ khiếu nại nào mà bạn có thể đưa ra.

Tôi có thể tìm sự giúp đỡ ở đâu nếu tin rằng mình đã bị phân loại lao động sai và bị vi phạm quyền lao động?

Bạn có thể liên lạc với **AAAJ-Asian Law Caucus** nếu tin rằng mình đã bị phân loại lao động sai hoặc nếu bạn có bất kỳ thắc mắc nào về quyền lao động. Chúng tôi tư vấn pháp lý miễn phí, bao gồm cả hỗ trợ bằng tiếng Việt, tiếng Trung phổ thông và tiếng Trung Quảng Đông. Chúng tôi cũng có thể hỗ trợ bằng các ngôn ngữ khác.

55 Columbus Avenue San Francisco, CA 94111 (415) 896-1701
www.advancingjustice-alc.org

Bạn cũng có thể liên lạc hoặc gửi khiếu nại tới văn phòng Labor Commissioner của tiểu bang nếu bạn tin rằng về tiền lương và giờ làm việc của mình bị vi phạm. Văn phòng đó có thể giúp bạn

đánh giá hiện trạng phân loại và quyền lao động của bạn có bị vi phạm hay không. Bạn phải tuân thủ đường thời hạn (thời hạn chót) khi gửi khiếu nại. Khiếu nại về tiền lương Labor Commissioner thường chỉ có thể truy thu tiền lương chưa được thanh toán và các khoản tiền còn nợ khác trong một khoảng thời gian khiếu nại, bắt đầu từ 2 hoặc 3 ngày trước ngày bạn gửi khiếu nại.

Cơ quan Thực thi Tiêu chuẩn Lao động (State Labor Commissioner) 455 Golden Gate Avenue, 10th Floor East San Francisco, CA 94102-7001 (415) 703-5300 (nhấn số 3 để sử dụng tiếng Trung Quảng Đông hoặc nhấn số 4 để sử dụng tiếng Trung phổ thông)

AAAJ-Asian Law Caucus có sứ mệnh quảng bá, xúc tiến và biểu trưng các quyền hợp pháp và dân sự của các cộng đồng người gốc Á và Đảo Thái Bình Dương (API). Nhận thấy rằng bất bình đẳng xã hội, kinh tế, chính trị và chủng tộc vẫn tiếp tục tồn tại ở Hoa Kỳ, AAAJ-Asian Law Caucus cam kết theo đuổi sự bình đẳng và công lý cho tất cả các lĩnh vực trong xã hội chúng ta, với trọng tâm hướng đến thỏa mãn nhu cầu của người nhập cư gốc Á và Đảo Thái Bình Dương có thu nhập thấp và thiếu tiếp cận dịch vụ.

Cập nhật lần cuối: 2/8/2019

Chúng tôi khuyến khích việc tái tạo tập sách này và chỉ yêu cầu bạn ghi chú tác giả là AAAJ-Asian Law Caucus khi in lại.

Tập sách phát miễn phí này được phân phối nhằm mục đích nâng cao nhận thức của cộng đồng về luật. Không nên xem thông tin này là sự tư vấn pháp lý.

Hiểu quyền của bạn:

Nhà thầu độc lập với nhân viên



ASIAN AMERICANS
**ADVANCING
JUSTICE**

ASIAN LAW CAUCUS

Phục vụ cộng đồng từ năm 1972