

**КОНТРАКТ З
ТОПМЕНЕДЖЕРОМ: ЗМІНИ
2021 РОКУ**

GOLAW

Спікер:



Катерина Манойленко

- Партнер GOLAW, адвокат, керівник практики вирішення судових спорів
- Заступник голови Комітету з адміністративного права та процесу Національної асоціації адвокатів України (НААУ)

Визнання

- Best Lawyers in Ukraine 2021 – визнана серед кращих юристів України у сфері «Вирішення судових спорів»
- Who's Who Legal 2020 - названа серед кращих юристів України у сфері трудового права

Спікер:



Катерина Цвєткова

- Радник GOLAW, адвокат
- Заступник голови Комітету з трудового права Національної асоціації адвокатів України (НААУ)

Визнання

- The Legal 500 EMEA 2021 - особлива відзнака «Нове покоління лідерів» у сфері Трудового права
- Who's Who Legal 2020 - названа серед кращих юристів України у сфері трудового права

ПРО GOLAW:

Провідна українська юридична фірма, що працює за міжнародними стандартами.

Ми допомагаємо нашим клієнтам вирішити найскладніші юридичні питання. І робимо це успішно.

ВИЗНАННЯ:

Фірма неодноразово відмічена провідними українськими та міжнародними рейтингами. Входить в топ-10 юридичних фірм України.



Енергетика
Посадові злочини
Практика приватних клієнтів
Трудове право
Банківське право, фінанси та ринок капіталів
Нерухомість та будівництво
Комерційне, корпоративне право та M&A
Податкове право
Вирішення судових спорів



Банківське право
Злиття та поглинання (M&A)



Податкове право



Фірма визнана серед топ-100 компаній світу в галузі реструктуризації та банкрутства

ПОВНИЙ СПЕКТР ЮРИДИЧНИХ ПОСЛУГ

12

СЕКТОРІВ ЕКОНОМІКИ

- Авіація
- Агробізнес
- Будівництво і нерухомість
- Виробництво та промисловість
- Енергетика і природні ресурси
- Інформаційні технології
- Медицина та фармацевтика
- Медіа та телекомунікації
- Ритейл та FMCG
- Транспорт та інфраструктура
- Фінансові установи
- Хімічна промисловість

17

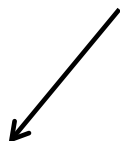
ПРАКТИК

- Антимонопольне та конкурентне право
- Банківське та фінансове право
- Взаємодія з державними органами (GR)
- Вирішення судових спорів
- Відновлення платоспроможності та банкрутство
- Захист навколишнього середовища
- Інтелектуальна власність
- Комплаєнс, корпоративне управління та управління ризиками
- Корпоративне право та M&A
- Кримінальне право
- Міжнародна торгівля
- Нерухомість
- Податкове право
- Послуги для власників бізнесу та приватних клієнтів
- Протидія корупції
- Реструктуризація та врегулювання проблемної заборгованості
- Трудове право

Теми до обговорення:

- Оформлення відносин з керівником компанії: трудовий контракт чи цивільно-правовий договір? Останні законодавчі зміни
- Трудовий контракт з керівником: особливості укладення та розірвання, рекомендовані пункти
- Цивільно-правовий договір: переваги та недоліки, особливості укладення та розірвання

ОФОРМЛЕННЯ ВІДНОСИН З КЕРІВНИКОМ ТОВ та ТДВ



ТРУДОВИЙ КОНТРАКТ

врегулювання трудових відносин між роботодавцем та працівником

ЦИВІЛЬНО-ПРАВОВИЙ ДОГОВІР

врегулювання корпоративних відносин між компанією та керівником

! З 14 серпня 2021 року набрали чинності нові правила щодо оформлення відносин з керівниками товариств з обмеженою та додатковою відповідальністю:

- з одноосібним виконавчим органом (директор) та кожним членом колегіального виконавчого органу (дирекція) може укладатися цивільно-правовий або трудовий договір (контракт)

ТРУДОВИЙ КОНТРАКТ

! Укладається лише з тими працівниками, з якими це прямо дозволено законами України.

Сторонами контракту є:

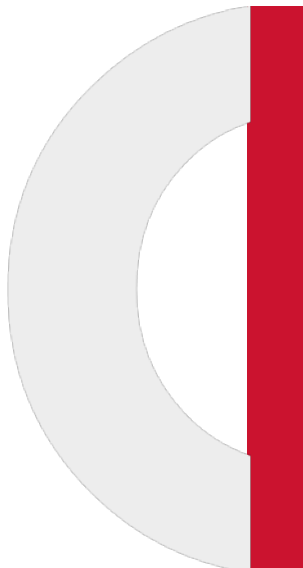
- **працівник;**
- **роботодавець (власник або уповноважений ним орган).**

Форма та зміст трудового контракту з керівником

! Контракт обов'язково укладається у письмовій формі (п. 3 ч. 1 ст. 24 КЗпП України)

За домовленістю сторін у контракті встановлюються:

- строк його дії
- права, обов'язки та відповідальність сторін (у т. ч. матеріальна)
- умови матеріального забезпечення й організації праці працівника
- умови розірвання договору, у т. ч. дострокового



ПРАВО СТОРІН ТРУДОВОГО КОНТРАКТУ ВИЗНАЧАТИ ЙОГО ЗМІСТ: СУДОВА ПРАКТИКА

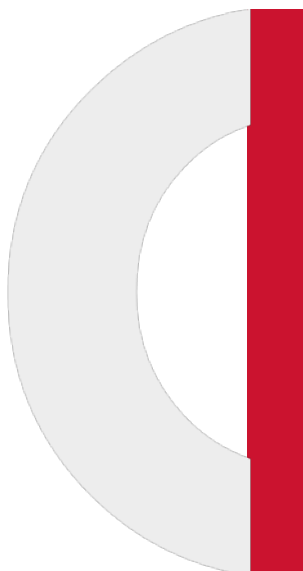
10

Враховуючи особливості контрактної форми трудового договору, спрямованої на створення умов для виявлення ініціативності та самостійності працівників з урахуванням їх індивідуальних здібностей і професійних навичок, **закон надав право сторонам при укладенні контракту самим установлювати їхні права, обов`язки та відповідальність, зокрема, як передбачену нормами КЗпП України, так і підвищену відповідальність керівника та додаткові підстави розірвання трудового договору.**

(Постанова Верховного Суду від 21 липня 2021 року у справі № 755/5890/19)

Рекомендовані пункти контракту

- обсяги пропонованої роботи та вимоги до якості і строків її виконання
- строк дії контракту
- права, обов'язки та взаємна відповідальність сторін
- умови оплати й організації праці
- Умови підвищення обумовленого сторонами розміру оплати праці, встановлення доплат, надбавок та премій
- підстави припинення та розірвання контракту, в тому числі, і додаткові (не передбачені законодавством)
- соціально-побутові умови, умови щодо передачі та порядку повернення матеріальних цінностей підприємства
- додаткові пільги, гарантії та компенсації, не встановлені чинним законодавством



ЗВІЛЬНЕННЯ З ПІДСТАВ, ПЕРЕДБАЧЕНИХ КОНТРАКТОМ: СУДОВА ПРАКТИКА

12

GOLAW

Незважаючи на те, що звільнення позивача відбулося за пунктом 8 частини 1 статті 36 КЗпП України (з підстав, передбачених контрактом), воно повинно відбутися з дотриманням вимог законодавства про працю, а саме пунктом 3 статті 40 КЗпП України, оскільки **позивача звільнено саме за систематичне невиконання покладених на нього обов'язків.**

Розпорядження про звільнення позивача не містить посилань, в чому саме полягає систематичне невиконання позивачем своїх обов'язків та які заходи дисциплінарного стягнення до нього було застосовано.

(постанова Верховного Суду від 16 травня 2018 року у справі № 206/2351/16-ц)

ЗВІЛЬНЕННЯ З ПІДСТАВ, ПЕРЕДБАЧЕНИХ КОНТРАКТОМ: СУДОВА ПРАКТИКА

13

Підставою для звільнення Амосової К.М. з посади ректора Національного медичного університету імені О.О. Богомольця є невиконання загальних пунктів контракту, які регулюють широке коло повноважень керівника вищого навчального закладу.

При цьому **відповідачем не надано суду належних і допустимих доказів на підтвердження наявності у діях позивача порушень вищевказаних пунктів контракту.**

(постанова Верховного Суду від 03 квітня 2019 року у справі 757/18790/18-ц)

ЦИВІЛЬНО-ПРАВОВИЙ ДОГОВІР

- спрощення оформлення відносин з керівником
- відсутність необхідності проводити ряд процедур щодо оформлення керівника як працівника
- спрощення порядку припинення відносин з керівником

З ким можна укласти цивільно-правовий договір?

- одноосібний виконавчий орган – **директор ТОВ/ТДВ**
- члени колегіального виконавчого органу – **члени дирекції ТОВ/ТДВ**

ВНЕСЕННЯ ЗМІН ДО СТАТУТУ ТОВАРИСТВА

16

- щодо **форми договору**, який укладається з керівником товариства: трудовий договір (контракт) та/або цивільно-правовий договір

Ризик: якщо не передбачити у статуті, що відносини з керівником є саме цивільно-правовими, такі відносини можуть бути визнані трудовими.

Штраф за неоформленого працівника:

- з 1 грудня 2021 року – 65 000 гривень

Переваги цивільно-правового договору з керівником

При укладенні цивільно-правового договору з керівником не потрібно:

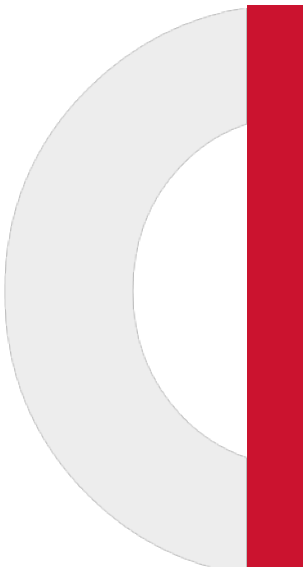
- видавати наказ (розпорядження) про призначення особи на посаду директора
- робити запис у трудовій книжці
- повідомляти податкові органи про прийняття працівника на роботу
- дотримуватися гарантій трудових прав працівника, зокрема, на відпустку, на оплату праці та ін.
- дотримуватися норм щодо режиму робочого часу

! Робота за цивільно-правовим договором за умови сплати страхових внесків зараховується до стажу роботи, що дає право на трудову пенсію

Недоліки цивільно-правового договору з керівником

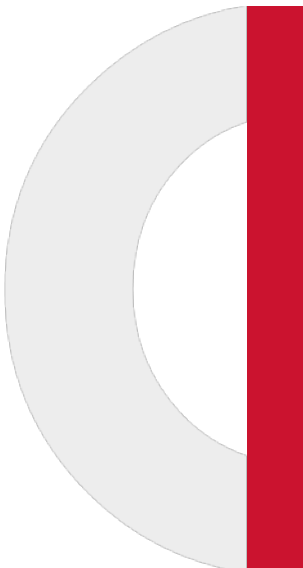
На керівника, який працює за цивільно-правовим договором, не може бути покладена передбачена трудовим законодавством відповідальність, а саме:

- **матеріальна відповідальність** за шкоду, заподіяну підприємству, установі, організації внаслідок порушення покладених на керівника трудових обов'язків
- **дисциплінарна відповідальність** за порушення керівником трудової дисципліни



Особливості укладення цивільно-правового договору

- сторони самостійно вирішують вид договору: **надання послуг чи виконання робіт**, наприклад, з управління господарською діяльністю
- договір є укладеним, якщо сторони досягли згоди з усіх істотних умов договору: **предмет, строк дії, ціна**
- за домовленістю сторін визначається **розмір оплати, перелік обов'язків керівника**



Винагорода керівника за цивільно-правовим договором: як оподатковується?

Перехід на цивільно-правовий договір **не звільняє від сплати податків і зборів, перелік яких є однаковим як при трудовому контракті, так і при цивільно-правовому договорі:**

- **податок на доходи фізичних осіб (ПДФО)** становить 18 % від суми винагороди та інших виплат, нарахованих (виплачених) керівнику відповідно до умов цивільно-правового договору
- **військовий збір** складає 1,5% від суми винагороди керівника
- **єдиний соціальний внесок (ЄСВ)** становить 22% від суми винагороди керівника

Укладення ЦПД з діючим керівником

! Укладення ЦПД з діючим керівником можливе за наявності підстав для припинення з таким керівником трудового контракту

Підставами припинення трудового контракту можуть бути:

- угода сторін;
- закінчення строку дії контракту;
- ініціатива керівника;
- ініціатива роботодавця
- підстави, передбачені контрактом



Особливості розірвання цивільно-правового договору з керівником компанії

- умови розірвання цивільно-правового договору з керівником компанії можуть визначатись у самому договорі
- у питаннях, які не врегульовані цивільно-правовим договором, слід застосовувати загальні положення Цивільного кодексу України

! Договір не може суперечити чинному законодавству

ОБРАННЯ ДИРЕКТОРОМ ЗАСНОВНИКА

Засновник може здійснювати управління товариством:

- **без укладення** контракту або цивільно-правового договору
- на підставі **трудового договору (контракту)**
- на підставі **цивільно-правового договору**

ВІДСУТНІСТЬ ОБОВ'ЯЗКУ УКЛАДАТИ ІЗ ЗАСНОВНИКОМ- КЕРІВНИКОМ ТРУДОВИЙ ДОГОВІР: СУДОВА ПРАКТИКА

Держпраці наклала штраф на товариство за **невиплату директору зарплати**.

Суд встановив, що **функції директора здійснює засновник товариства**.

Відносини, які виникають при виконанні засновником функцій директора підприємства без укладання трудового договору є корпоративними, а отже **відсутній обов'язок укласти трудовий договір, нараховувати та сплачувати заробітну плату**.

(Постанова Сьомого апеляційного адміністративного суду від 24 грудня 2019 року у справі № 824/189/19-а)



GOLAW



GOLAW_LAWFIRM

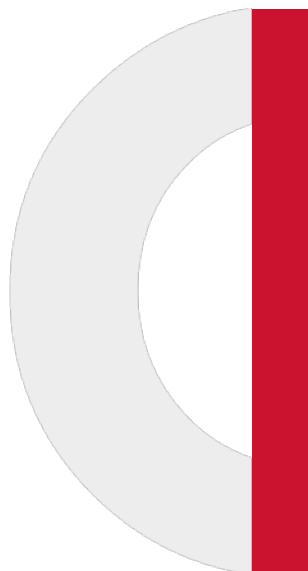


@GOLAW_FIRM



GOLAW

Слідкуйте за нашими новинами



Дякуємо за увагу!

G O

КАТЕРИНА МАНОЙЛЕНКО

Партнер, адвокат

k.manoylenko@golaw.ua
+380 44 581 1220

КАТЕРИНА ЦВЕТКОВА

Радник, адвокат

k.tsvetkova@golaw.ua
+380 44 581 1220

