

Margonin, dnia 31 stycznia 2018r.

WR-ZP.271.2.2018

WSZYSCY WYKONAWCY

dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego: „Termomodernizacja budynku użyteczności publicznej - USC”, nr sprawy: ZP.271.2.2018

W związku z otrzymanym pytaniem z dnia 26 stycznia 2018r. dotyczącymi wyjaśnienia treści SIWZ postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Termomodernizacja budynku użyteczności publicznej - USC”, Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017r. poz. 1579 z zm.) udziela następujących odpowiedzi:

Zapytanie nr 1

Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 ze zm.) zwraca się o prośbę o wyjaśnienie zapisu SIWZ z rozdz. 8. **Wymagania dot. zatrudnienia osób wykonujących wskazane czynności w zakresie realizacji zamówienia na podstawie umowy o pracę.**

tj. „a) Zamawiający wymaga zatrudnienia na umowę o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących czynności wskazane poniżej:

- kadre kierowniczą odpowiedzialną za realizację zamówienia w zakresie procesu budowlanego.

W trakcie realizacji zamówienia zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec wykonawcy odnośnie spełniania przez wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę.

b) Zamawiający uprawniony jest w szczególności do:

- żądania oświadczeń i dokumentów w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów i dokonywania ich oceny,

- żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów,

- przeprowadzania kontroli na miejscu wykonywania świadczenia.

c) W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie wykonawca, przedłoży zamawiającemu wskazane poniżej dowody w

celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób związanych z realizacją zamówienia:

- poświadczoną za zgodność z oryginałem odpowiednio przez wykonawcę lub podwykonawcę kopię umowy/umów o pracę osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności. Kopia umowy/umów powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (tj. w szczególności bez imion, nazwisk, adresów, nr PESEL pracowników). Informacje takie jak: data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu powinny być możliwe do zidentyfikowania

d) Z tytułu niespełnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie

umowy o pracę osób wykonujących czynności, o których mowa w ust. a) zamawiający przewiduje sankcję w postaci obowiązku zapłaty przez wykonawcę kary umownej w wysokości określonej we wzorze umowy w sprawie zamówienia publicznego. Niezłożenie przez wykonawcę w wyznaczonym przez zamawiającego terminie żądanych przez zamawiającego dowodów w celu potwierdzenia spełnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę traktowane będzie jako niespełnienie przez wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, o których mowa w ust. a)

Wymagania zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane czynności w zakresie realizacji niniejszego zamówienia zostały określone również w **załączniku nr 8 wzór umowy do niniejszej specyfikacji**.

Wykonawca zwraca Zamawiającemu uwagę na fakt, iż zgodnie z dostępną opinią Opinia dotycząca art. 29 ust. 3a ustawy Pzp uwzględniająca wspólne stanowisko Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych oraz Generalnego Inspektora Danych Osobowych z dnia 28 kwietnia 2017 r. (...) czynności wykonywane przez kierowników budowy, kierowników robót i inspektorów tj. osoby pełniące samodzielne funkcje techniczne w budownictwie w rozumieniu ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (Dz. U. z 2016 r. poz. 290 ze zm.), zasadniczo nie polegają na wykonywaniu pracy w rozumieniu Kodeksu pracy. Osoby wykonujące te czynności są samodzielnymi uczestnikami procesu budowlanego i działają samodzielnie, także w tym rozumieniu, że same wyznaczają sobie zadania i same te zadania realizują."W związku z powyższym brak jakichkolwiek podstaw do wprowadzania wymogów zatrudnienia na umowę o pracę kadry kierowniczej, albowiem taki wymóg z mocy prawa jest niedozwolony a ponadto zmierza tylko do ograniczenia zasady równego

traktowania. Mając na uwadze powyższe Wykonawca wnosi o wykreślenie ww. wymogu jako niezgodnego z prawem.

Odpowiedź nr 1

Zamawiający nie widzi możliwości zmiany zasad dotyczących zatrudnienia osób na umowę o prace wykonujących funkcje kierownicze w procesie budowlanym. Stanowisko UZP ma wyłącznie charakter opinii i odnosi się do istoty funkcji kierownika budowy. Samodzielność tej funkcji nie podlega dyskusji, jednak jej zakres regulowany jest przepisami – prawo budowlane. Natomiast kwestia zatrudnienia takiej osoby w oparciu o formy przewidziane w Kodeksie Pracy lub Kodeksie Cywilnym pozostaje do wyłącznej oceny i decyzji pracodawcy. Zamawiający ma prawo promować takie formy zatrudnienia, które z jednej strony ściśle wiążą pracodawcę z pracownikiem, w szczególności promują stałe formy zatrudnienia, co w dalszej perspektywie świadczy o podejściu pracodawcy do swoich pracowników. Jednocześnie Zamawiający z sektora Finansów Publicznych stoi także na straży najważniejszych wartości jakimi jest zatrudnienie osób w oparciu o umowę o pracę. Żaden przepis prawa nie zabrania kierownikom budów, inspektorom nadzoru czy też projektantom na zatrudnienie w oparciu o umowę o pracę. Stąd też jest brak możliwości uwzględnienia stanowiska zainteresowanego.

Z upoważnienia Burmistrza
Miasta i Gminy Margonin

Łukasz Małczewski
Zastępca Burmistrza