



Warszawa, dnia 10 lutego 2017 r.

Wydział Zamówień Publicznych
Komendy Stołecznej Policji
WZP - 6033117/351/17

dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: „**Całodobową obsługę stajenną koni wraz z dostarczaniem produktów żywnościowych**” WZP-351/17/11/Z

Wydział Zamówień Publicznych KSP, działając w imieniu Zamawiającego, na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 ze zm.), zwanej dalej Ustawą, uprzejmie informuje o **treści pytania zadanego przez Wykonawcę i udzielonej przez Zamawiającego odpowiedzi:**

Pytanie

W nawiązaniu do zapisu w SIWZ proszę o informację odnośnie wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji przedmiotu czy istnieje możliwość odstąpienia od powyższego warunku zamówienia.

Pracownicy stajni zatrudnieni przez (...) pracują na podstawie umów cywilno-prawnych na czas nieokreślony, od których Stowarzyszenie odprowadza podatki oraz składki ZUS. W/w otrzymują wynagrodzenie powyżej minimalnej stawki godzinowej.

Odpowiedź na pytanie

Zamawiający informuje, że podtrzymuje zapisy SIWZ.

Zamawiający informuje, że zgodnie z art. 29 ust 3a Ustawy „Zamawiający określa w opisie przedmiotu zamówienia **na usługi** lub roboty budowlane wymagania **zatrudnienia** przez wykonawcę lub podwykonawcę **na podstawie umowy o pracę** osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (Dz. U. z 2014 r. poz. 1502, z późn. zm.)”

Sformułowanie „Zamawiający określa” użyte w przywołanym artykule, nakłada na zamawiającego obligatoryjny, a nie fakultatywny obowiązek wymagania zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę **na podstawie umowy o pracę** osób wykonujących określone czynności.

Zgodnie z opinią Urzędu Zamówień Publicznych „Obowiązek określenia w opisie przedmiotu zamówienia wymagań zatrudnienia na podstawie umowy o pracę jest wyrazem woli ustawodawcy zagwarantowania przestrzegania prawa pracy przy realizacji zamówień publicznych i zerwania z praktyką zawierania umów cywilnoprawnych w sytuacji, gdy jest to nieuzasadnione charakterem stosunku. Przyzwalanie na taką praktykę, tj. uznawanie niepracowniczego statusu pracownika oznacza, że wykonując pracę uzyskuje on mniej korzystny status prawny (np. ze względu na brak prawa do urlopu, brak ochrony wynagrodzenia, odpowiedzialność odszkodowawczą, niezaliczanie okresu pracy do stażu pracy, brak prawa do odzieży ochronnej itd.), podczas gdy zatrudniający ponosi mniejsze koszty, uzyskując te same korzyści co z pracy pracownika zatrudnionego na podstawie umowy o pracę (podobnie w wyroku Sądu Najwyższego z dnia 17 maja 2016 r., sygn. I PK 139/15). Ponadto, w uzasadnieniu Rządowego projektu zmiany ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (druk sejmowy nr 366) ustawodawca zaznaczył, iż obok uregulowania statusu pracownika w zamówieniach publicznych ważne jest uwzględnienie aspektów społecznych poprzez na przykład stworzenie zachęt do stosowania klauzul społecznych przez zamawiających oraz wprowadzenie obowiązku postawienia

Sporz.: R. Burasiński
tel.: 022 60 379 68

Komenda Stołeczna Policji
Wydział Zamówień Publicznych

00-150 Warszawa, ul Nowolipie 2, tel.: (022) 6038608, faks: (022) 603 76 42

warunku zatrudnienia na podstawie umowy o pracę w przypadku zamówień na usługi i roboty budowlane, w sytuacji gdy spełnione są kryteria stosunku pracy określone w art. 22 § 1 Kodeksu pracy.” (<https://www.uzp.gov.pl/baza-wiedzy/interpretacja-przepisow/pytania-i-odpowiedzi-dotyczace-nowelizacji-ustawy-prawo-zamowien-publicznych-2/opinia-dotyczaca-art.-29-ust.-3a-ustawy-pzp>)

W związku z powyższym Zamawiający, na gruncie niniejszego postępowania, nie jest uprawniony do odstąpienia od wymagania **zatrudnienia** przez wykonawcę lub podwykonawcę na **podstawie umowy o pracę** osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności, o których mowa w Rozdz. II pkt 8 SIWZ.

Zamawiający informuje, że Wykonawcy ubiegający się o przedmiotowe zamówienie publiczne, nie mają obowiązku zatrudniania personelu na podstawie umowy o pracę w rozumieniu ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (Dz. U. z 2014 r. poz. 1502, z późn. zm.) w trakcie trwania postępowania. Obowiązek ten powstanie względem Wykonawcy, którego oferta zostanie wybrana jako najkorzystniejsza, a następnie zawarta zostanie z tym Wykonawcą umowa na całodobową obsługę stajenną koni wraz z dostarczaniem produktów żywnościowych.

Warunek udziału w przedmiotowym postępowaniu, który musi spełniać każdy Wykonawca na etapie składania oferty został sprecyzowany w Rozdz. III SIWZ w brzmieniu: „O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają warunki udziału w postępowaniu dotyczące zdolności zawodowej. Wykonawca spełni warunek jeżeli wykaże, że dysponuje **min. 1 osobą** posiadającą **min. roczne** (1 rok) doświadczenie zawodowe przy obsłudze stajennej koni.”

Wyjaśnienia do SIWZ należy traktować wiążąco dla Stron.

NACZELNIK
Wydziału Zamówień Publicznych
Komendy Stołecznej Policji
Halina ZONKO
kom. Halina ZONKO

Sporz.: R. Burasiński
tel.: 022 60 379 68

Komenda Stołeczna Policji
Wydział Zamówień Publicznych

00-150 Warszawa, ul Nowolipie 2, tel.: (022) 6038608, faks: (022) 603 76 42

Kierownik Sekcji I
Wydziału Zamówień Publicznych KSP

Marta Gajda
Marta Gajda