

Gdańsk, dnia 21.10.2021 r.

Nr postępowania: ADM.292.2.5.2021

Wykonawcy w postępowaniu

Odpowiedzi na pytania

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym na świadczenie kompleksowej usługi pełnienia w pełnym zakresie nadzoru inwestorskiego nad robotami budowlanymi przy realizacji inwestycji dla Wojewódzkiego Zespołu Szkół Policealnych Nr 2 w Gdańsku 80-401 Gdańsk, Al. Gen. J. Hallera 17, w ramach projektu pn. „Rozwój infrastruktury wojewódzkich zespołów szkół policealnych w Gdańsku, Gdyni i Słupsku poprzez rozbudowę, modernizację i zakup wyposażenia”

Zamawiający, na podstawie art. 284 ustawy z dnia 11.09.2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (t. j. Dz. U. z 2021 r., poz. 1129), zwanej dalej ustawą Pzp, poniżej przedstawia odpowiedzi na pytania:

1. W zakresie Rozdz. V „Opis przedmiotu zamówienia” pkt 8. „Wymagania, o których mowa w art. 95 ustawy Pzp – obowiązek zatrudnienia na podstawie umowy o pracę...”

Wskazujemy, iż zgodnie z utrwalonym stanowiskiem Urzędu Zamówień Publicznych wykonywanie samodzielnych funkcji w budownictwie się nie polega na wykonywaniu czynności w ramach stosunku pracy w rozumieniu przepisów Kodeksu Pracy. Potwierdzenie powyższego znajdziemy w jednej z opinii wydanej przez UZP. Co prawda opinia została wydana na kanwie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, jednak z uwagi na fakt, że cytowane przepisy – obecnie art. 95 ustawy Pzp, poprzednio 23 ust. 3a – co do ich istoty nie uległy zmianie należy uznać, że orzecznictwo w tym zakresie zachowuje swoją aktualność. „Z kolei, w ocenie Urzędu czynności wykonywane przez kierowników budowy, kierowników robót i inspektorów nadzoru, 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.”

Potwierdzenie powyższego znajdziemy również w utrwalonym orzecznictwie KIO, gdzie Prezes Urzędu Zamówień Publicznych w ramach przeprowadzanych kontroli doraźnych wnosił zastrzeżenia, co do niedozwolonych praktyk zamawiających, którzy narzucali potencjalnym wykonawcom obowiązek zatrudniania na umowę o pracę osób wykonujących samodzielne funkcje w budownictwie. I tak w jednym z wyroków KIO stanęła na stanowisku, iż konsekwencji nie sposób odmówić Prezesowi

Urzędu racji, że czynności niezastrzeżone dla osób wykonujących samodzielne funkcje w budownictwie, czy menedżerów, które będą realizowane w ramach wykonania przebudowa drogi powiatowej w formule zaprojektuj i wybuduj, mogą być świadczeniami realizowanymi standardowo w ramach stosunku pracy, jak np. wykonanie wykopów, zasypek, podsypek itp., czy wylewanie asfaltu, lub kładzenie instalacji wskazane w informacji o wyniku kontroli czy piśmie z dnia 19 lutego 2019r. przez Prezesa UZP. Mając to na uwadze Izba uznała, że zastrzeżenia Gminy Ścinawa nie zasługują na uwzględnienie. (por. uchwałę KIO/KD 14/19 z dnia 01 marca 2019 r.).

Innymi słowy Izba potwierdziła, iż inne czynności, niż te chociażby zastrzeżone dla osób wykonujących samodzielne funkcje w budownictwie, wykonywane w ramach procesu budowlanego, co do zasady mogą być świadczone w ramach stosunku pracy.

Przedmiot zamówienia obejmuje jedynie czynności wykonywane przez inspektora nadzoru, tj. osoby pełniące samodzielne funkcje techniczne w budownictwie w rozumieniu ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (t.j. Dz.U. z 2016 r. poz. 290 z późn. zm.), które nie polegają na wykonywaniu pracy w rozumieniu Kodeksu Pracy.

Tym samym, Zamawiający formułując wymagania w zakresie zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, nie powinien w ten sposób ograniczać zasad uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców.

Mając na uwadze powyższe, zwracamy się do Zamawiającego o zmianę zapisu w specyfikacji warunków zamówienia dot. rozdziału V Opisu przedmiotu zamówienia, pkt 8. Wymagania, o których mowa w art. 95 ustawy Pzp – obowiązek zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, w ten sposób, że Zamawiający zrezygnuje z tego warunku.

Odpowiedź: Zamawiający zmienia treść pkt V.8 SWZ w ten sposób, że nadaje mu nowa następująca treść: Wymagania, o których mowa w art. 95 ustawy Pzp – obowiązek zatrudnienia na podstawie umowy o pracę. Zamawiający nie określa takich wymagań, albowiem przedmiot zamówienia obejmuje jedynie czynności wykonywane przez inspektora nadzoru, tj. osoby pełniące samodzielne funkcje

techniczne w budownictwie w rozumieniu ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (t.j. Dz.U. z 2021 r. poz. 11 z późn. zm.), które nie polegają na wykonywaniu pracy w rozumieniu Kodeksu Pracy

2. Jakie są minimalne ilości wizyt inspektorów branżowych w ciągu tygodnia - w rozbiciu na poszczególne branże? zapis w SWZ jest bardzo ogólny i może spowodować otrzymanie przez Państwa ofert, które będą wykazywały albo minimalne zaangażowanie, albo ciągłą obecność na budowie.

Odpowiedź: W SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA, dalej SWZ jest zapis:

Rozdział V. Opis przedmiotu zamówienia

3. Narady koordynacyjne dla każdej z lokalizacji:

1) Wykonawca jest zobowiązany do zwoływania narad koordynacyjnych w toku realizacji Robót budowlanych, z częstotliwością i w terminach, według stwierdzonych przez Wykonawcę potrzeb, nie rzadziej jednak niż 2 razy w każdym miesiącu kalendarzowym.

2) Narady koordynacyjne będą odbywały się w siedzibie Zamawiającego. O zwołaniu narady koordynacyjnej Wykonawca obowiązany jest powiadomić Zamawiającego nie później niż na 3 dni robocze przed planowanym terminem odbycia narady. Zamawiającemu oraz innym osobom wskazanym przez Zamawiającego przysługuje prawo do uczestnictwa w naradach, jednak ich absencja, niezależnie od przyczyn, nie będzie skutkować brakiem możliwości przeprowadzenia narady.

Spotkania branżystami w zależności od tematu, uzgadniane na naradzie bieżącej

3. Wykonawca wnioskuję o modyfikację zapisów dot. wymogów dla zespołu inspektorów nadzoru z par XVI pkt 2. w zakresie doświadczenia zespołu z zakresu remontu i przebudowy na nadzorowanie realizacji inwestycji. W ocenie Wykonawcy obecny zapis SWZ ogranicza konkurencyjność, a sam charakter prowadzenia nadzoru nie różni się zasadniczo w ramach prowadzonej usługi

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ

Zamawiający, przedłuża termin składania ofert do dnia 05.11.2021 r. do godziny 10:00 – otwarcie ofert 05.11.2021 r. godzina 10:05.

W związku z powyższym Zamawiający zmienia treść pkt. XI.1 SWZ i nadaje mu nową treść:

1. Termin związania ofertą w niniejszym postępowaniu wynosi 30 dni tj. do dnia 04.12.2021 r.