



DL.220.39.2019

Wrocław, 2019 -05- 31

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na „Zagospodarowanie części Parku 1000-lecia we Wrocławiu małą architekturą” (ZP/PN/39/2019/DPIR)

**ODPOWIEDZI NA PYTANIA DO TREŚCI SIWZ, MODYFIKACJA TREŚCI SIWZ
ORAZ ZMIANA TERMINU SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT**

1. Na podstawie przepisu art. 38 ust. 2 oraz z uwzględnieniem terminu określonego w art. 38 ust. 1 pkt 3) ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2018r. poz. 1986 ze zm.) dalej „ustawa Pzp”, Zarząd Zieleni Miejskiej z siedzibą przy ul. Trzebnickiej 33 we Wrocławiu - udziela poniższych odpowiedzi na kolejne zadane pytania w niniejszym postępowaniu:

Pytanie 2:

Prosimy o korektę treści pkt. 8 Rozdział III SIWZ w zakresie aspektów społecznych poprzez usunięcie żądania zatrudnienia nowych pracowników oraz usunięcie z rodzaju czynności wymagających zatrudnienia na umowę o pracę - czynności związane z nadzorowaniem robót budowlanych.

- 1) Zgodnie z brzmieniem art. 29 ust. 3a ustawy Prawo zamówień publicznych, 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 Kodeks pracy. 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. Ustawodawca regulując brzmienie art. 29 ust. 3a Pzp miał na celu zobligowanie Zamawiających do dokonania oceny, czy przy realizacji konkretnego zamówienia publicznego na usługi lub roboty budowlane wykonanie określonych czynności będzie zawierało cechy stosunku pracy. Jeśli wystąpią te czynności, to po stronie Zamawiającego będzie spoczywał obowiązek określenia w opisie przedmiotu zamówienia wymagania zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności. Podstawą prawną do określenia, czy czynności wykonywane przez pracowników wykonawcy/podwykonawcy polegają na wykonywaniu pracy, stanowi art. 22 § 1 Kodeksu pracy.

Mając na uwadze powyższe należy zauważyć, że dyspozycja przepisu art. 29 ust. 3a Pzp nie nakazuje zatrudniania nowych pracowników, ale zobowiązuje do zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osoby, które wykonują czynności mające cechy stosunku pracy i zostały wskazane przez Zamawiającego w SIWZ. Osoby wykonujące ww. czynności mogą być aktualnie zatrudnione u Wykonawcy, pod warunkiem że zostały zatrudnione na podstawie umowy o pracę a nie innego

Zarząd Zieleni Miejskiej
ul. Trzebnicka 33
50-231 Wrocław
Tel.(71) 323 50 00
www.zzm.wroc.pl

stosunku prawnego. Natomiast w przypadku, gdy Wykonawca nie dysponuje osobami wykonującymi czynności określone w SIWZ wówczas ma obowiązek zatrudnić nowe osoby na ww. warunkach. W innym przypadku zostałby naruszony cel i dyspozycja przepisu Prawa zamówień publicznych.

- 2) Natomiast w zakresie wskazanych w pkt. 9.1.lit.b.b SIWZ rodzaju czynności wymagających zatrudnienia na umowę o pracę a dotyczących nadzorowania robót budowlanych, zasadne jest wskazanie, że w ocenie Urzędu Zamówień Publicznych i GIODO (opinia na stronie UZP) czynności m.in. nadzorowania robót budowlanych 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.

Odpowiedź 2:

Zamawiający w odpowiedzi na zadane pytania pkt 1) i pkt 2) - dokonuje na podstawie przepisu art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2018r. poz. 1986 ze zm.) stosownych, poniższych modyfikacji zapisów treści SIWZ:

Ad. 1) w Rozdziale III pkt 9 zdanie pierwsze, nadając mu nowe następujące brzmienie oraz dodając zdanie drugie:

„Zamawiający stosownie do art. 29 ust. 3a ustawy Pzp, wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w pkt. 1 lit b) czynności w zakresie realizacji zamówienia, których wykonanie polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1¹ ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy. Zatrudnienie na umowę o pracę w trybie art 29 ust. 3a Ustawy Pzp nie dotyczy osób fizycznych prowadzących jednoosobowe działalności gospodarcze, które będą samodzielnie realizowały przedmiot umowy w zakresie czynności określonych przez Zamawiającego oraz nie dotyczy wspólników spółek osobowych, którzy będą samodzielnie świadczyli pracę w zakresie czynności określonych przez Zamawiającego.”

Ad. 2) w Rozdziale III pkt 9 pkt 1 lit. b), nadając mu nowe następujące brzmienie:

¹ art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy: Przez nawiązanie stosunku pracy pracownik zobowiązuje się do wykonywania pracy określonego rodzaju na rzecz pracodawcy i pod jego kierownictwem oraz w miejscu i czasie wyznaczonym przez pracodawcę, a pracodawca - do zatrudniania pracownika za wynagrodzeniem.



„b) zakres wykonywanych czynności na umowę o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks pracy, gwarantujących prawidłowe, w tym jakościowe, wykonanie przedmiotu zamówienia obejmuje:

- dla Etapu 2: - wszystkie czynności pracowników fizycznych wykonujących prace fizyczne związane z realizacją robót budowlanych.”

W związku z dokonaną modyfikacją, Zamawiający zmienia zapisy § 13 Załącznika nr 11 do SIWZ - Wzoru umowy (w załączeniu zmieniony wzór umowy).

Pytanie 3:

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający uzna za aktualne złożone wraz z ofertą oświadczenie Wykonawcy o braku przynależności do jakiegokolwiek grupy kapitałowej, w sytuacji gdy Wykonawca nie należy do żadnej grupy kapitałowej lub gdy w postępowaniu zostanie złożona jedna oferta niepodlegająca odrzuceniu. Tym samym nie będzie konieczne składanie ww. oświadczenia po terminie otwarcia ofert.

Urząd Zamówień Publicznych, jak również orzeczenie KIO z dnia 20 marca 2018r. (KIO 408/18) wskazały, że Zamawiający powinien przyjąć oświadczenie Wykonawcy o braku przynależności do jakiegokolwiek grupy kapitałowej, złożone wraz z ofertą, w sytuacji gdy w postępowaniu złożono jedną ofertę lub Wykonawca nie należy do żadnej grupy kapitałowej. Oświadczenie złożone wraz z ofertą niezależnie od ilości złożonych ofert, również potwierdza brak podstaw do wykluczenia z postępowania w art. 24 ust. 1 pkt. 23 pzp., ważne aby oświadczenie było aktualne i zgodne z rzeczywistością.

Odpowiedź 3:

Zamawiający potwierdza, iż uzna za aktualne złożone wraz z ofertą oświadczenie Wykonawcy o braku przynależności do jakiegokolwiek grupy kapitałowej, w sytuacji gdy Wykonawca nie należy do **żadnej grupy kapitałowej** lub gdy w postępowaniu zostanie złożona jedna oferta.

Zamawiający zna opinie Urzędu Zamówień Publicznych, zgodnie, z którymi:

- w przypadku złożenia wraz z ofertą oświadczenia Wykonawcy, że nie należy do żadnej grupy kapitałowej, nie będzie konieczne składanie ww. oświadczenia po terminie otwarcia ofert. Wykonawca musi jednak pamiętać, że jakakolwiek zmiana sytuacji wykonawcy w toku postępowania (włączenie do grupy kapitałowej) będzie powodowała obowiązek aktualizacji takiego oświadczenia po stronie wykonawcy,

- w przypadku gdy w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego złożono tylko jedną ofertę (w ramach tej samej części zamówienia złożono jedną ofertę częściową), nie mamy do czynienia z naruszaniem zasady uczciwej konkurencji w postępowaniu poprzez udział co najmniej podmiotów funkcjonujących w ramach jednej grupy kapitałowej.

Brak oświadczenia o przynależności do grupy kapitałowej nie może w takim przypadku nawet potencjalnie wpłynąć na konkurencję w postępowaniu, a co za tym idzie nie wywołuje dla wykonawcy ujemnych skutków prawnych, nie jest też w tym kontekście dokumentem niezbędnym do przeprowadzenia postępowania. W związku z powyższym wezwanie do uzupełnienia takiego oświadczenia w świetle celu, jakim jest

Zarząd Zieleni Miejskiej
ul. Trzebnicka 33
50-231 Wrocław
Tel.(71) 323 50 00
www.zzm.wroc.pl



przeciwdziałanie zakłóceniu konkurencji w postępowaniu przez grupę kapitałową, staje się również zbędne.

Pytanie 4:

Dotyczy kryterium nr 3 „Zatrudnienie na umowę o pracę do realizacji przedmiotu umowy w zakresie prac związanych z przedmiotem zamówienia jednej osoby niepełnosprawnej lub bezrobotnej w połowie wymiaru czasu pracy”

Prosimy o potwierdzenie, że Wykonawca, który zadeklaruje zatrudnienie jednej osoby spełniającej wymagania opisane w pkt 2.3) rozdział XVII, zobowiązany jest zatrudnić ww. osobę na okres realizacji zamówienia w danym zakresie wykonania prac im powierzonych, tj. prac dla Etapu 2 – realizacja robót budowlanych.

Odpowiedź 4:

Zamawiający potwierdza, że Wykonawca, który zadeklaruje zatrudnienie jednej osoby spełniającej wymagania opisane w pkt 2.3) Rozdziału XVII SIWZ, zobowiązany będzie do zatrudnienia ww. osobę na okres realizacji zamówienia w danym zakresie wykonania prac im powierzonych, tj. prac dla Etapu 2 – realizacja robót budowlanych.

W związku z udzieloną odpowiedzią, Zamawiający na podstawie przepisu art. 38 ust. 4 ustawy Pzp, modyfikuje zapisy SIWZ w następujący sposób:

- pkt 1 Rozdziału XVII SIWZ otrzymuje nowe następujące brzmienie:

„1. Przy wyborze oferty Zamawiający będzie się kierował następującymi kryteriami i ich wagą:

Cena ofertowa	- 60%
Gwarancja	- 38%
Zatrudnienie na umowę o pracę do realizacji przedmiotu umowy w zakresie prac ogólnobudowlanych (Etap 2) - jednej osoby niepełnosprawnej lub bezrobotnej w połowie wymiaru czasu pracy	- 2%

Razem	- 100%”

- pkt 2 ppkt 3) Rozdziału XVII SIWZ, otrzymuje nowe następujące brzmienie:

„3) Kryterium nr 3 = 2%

Zatrudnienie na umowę o pracę do realizacji przedmiotu umowy w zakresie **prac ogólnobudowlanych (Etap 2) - jednej osoby z orzeczoną stopniem niepełnosprawności w połowie wymiaru czasu pracy**, określonego w ustawie z dnia 27 sierpnia 1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych



lub

zatrudnienie na umowę o pracę do realizacji przedmiotu umowy w zakresie **prac ogólnobudowlanych (Etap 2) - jednej osoby bezrobotnej w połowie wymiaru czasu pracy** tj. uczestnika zajęć w **centrum integracji społecznej** w ramach indywidualnego programu zatrudnienia socjalnego **bądź absolwenta centrum integracji społecznej** w myśl ustawy z dnia 13 czerwca 2003 r. o zatrudnieniu socjalnym

lub

zatrudnienie na umowę o pracę do realizacji przedmiotu umowy w zakresie **prac ogólnobudowlanych (Etap 2) - jednej osoby bezrobotnej w połowie wymiaru czasu pracy**

Waga Kryterium- 2 %
(...)”

- pkt 3 Załącznika nr 1 do SIWZ – Formularza ofertowego, otrzymuje nowe następujące brzmienie:

„3. Oświadczam, że **(Wykonawca wypełnia jedno z nw. Kryterium):**

Zatrudnię na umowę o pracę do realizacji przedmiotu umowy w zakresie **prac ogólnobudowlanych (Etap 2) - jedną osobę z orzeczoną stopniem niepełnosprawności w połowie wymiaru czasu pracy**, określonego w ustawie z dnia 27 sierpnia 1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych: **(tak/nie).**³

LUB

Zatrudnię na umowę o pracę do realizacji przedmiotu umowy w zakresie **prac ogólnobudowlanych (Etap 2) - jedną osobę bezrobotną w połowie wymiaru czasu pracy** tj. uczestnika zajęć w **centrum integracji społecznej** w ramach indywidualnego programu zatrudnienia socjalnego **bądź absolwenta centrum integracji społecznej** w myśl ustawy z dnia 13 czerwca 2003 r. o zatrudnieniu socjalnym: **(tak/nie).**³

LUB

Zatrudnię na umowę o pracę do realizacji przedmiotu umowy w zakresie **prac ogólnobudowlanych (Etap 2) - jedną osobę bezrobotną w połowie wymiaru czasu pracy: (tak/nie).**³”

W związku z dokonaną modyfikacją, Zamawiający zmienia zapisy § 16 ASPEKTY SPOŁECZNE – OSOBA NIEPEŁNOSPRAWNA oraz § 16 ASPEKTY SPOŁECZNE – BEZROBOTNY Załącznika nr 11 do SIWZ - Wzoru umowy wraz z odpowiednimi załącznikami nr 5 i 6 do umowy (w załączeniu zmieniony wzór umowy).

Zarząd Zieleni Miejskiej
ul. Trzebnicka 33
50-231 Wrocław
Tel.(71) 323 50 00
www.zzm.wroc.pl

2. Ponadto Zamawiający na podstawie przepisu art. 38 ust. 4 Pzp – **dokonyuje stosownych, poniższych modyfikacji zapisów SIWZ:**

1) **w Rozdziale XIV, pkt 1-3 SIWZ, nadając im nowe następujące brzmienie:**

„1. Ofertę należy złożyć osobiście lub za pośrednictwem usług pocztowych lub kurierskich na adres:

Zarząd Zieleni Miejskiej

ul. Trzebnicka 33

50-231 Wrocław

*nie później niż do dnia: **05.06.2019 r. do godz. 10:00***

1. Oferty powinny być dostarczone za zwrotnym potwierdzeniem przyjęcia ich przez Zamawiającego. W przypadku korzystania z usług pocztowych lub kurierskich, Zamawiający uznaje za termin złożenia oferty – termin i godzinę potwierdzenia odbioru przesyłki przez Zamawiającego.

2. Otwarcie ofert nastąpi w dniu: **05.06.2019 r. o godz. 10:15**

- w siedzibie Zamawiającego przy ul. Trzebnickiej 33, w sali konferencyjnej, parter.”

2) **w załączniku nr 7 do wzoru umowy – Oświadczenie Wykonawcy o stosowaniu Ustawy z dnia 11 stycznia 2018 r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych, poprzez dodanie w treści oświadczenia sformułowania „lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym w postaci sprężonego gazu ziemnego (CNG) lub skroplonego gazu ziemnego (LNG)”.**

3. Dokonane niniejszym pismem wyjaśnienia zapisów treści SIWZ oraz modyfikacje treści SIWZ i jej załączników - obowiązują od dnia ich opublikowania na stronie BIP Zamawiającego.

z - ca D Y R E K T O R A
Joanna Koniecka-Pasierska

Sprawę prowadzi:

Magdalena Okulicz-Kozaryn, tel. 71) 323 50 15, magdalena.okulicz-kozaryn@zzm.wroc.pl

Załączniki:

1. Zmodyfikowany Załącznik nr 11 do SIWZ - Wzór umowy wraz ze zmienionymi załącznikami
2. Zmodyfikowany Załącznik nr 1 do SIWZ – Formularz ofertowy

Otrzymują:

1. adresaci wg rozdzielnika
2. a/a

Zarząd Zieleni Miejskiej
ul. Trzebnicka 33
50-231 Wrocław
Tel.(71) 323 50 00
www.zzm.wroc.pl