

**INFORMACJA O ZAPYTANIACH  
DO TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA NR 1**

**dot. „Wykonanie systemu zabezpieczenia przeciwpożarowego Kopalni Królowa Luiza”  
ZP/28/MGW/2016**

*Zamawiający informuje, iż w toku toczącego się postępowania wpłynęły zapytania dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia. Zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2013 r., poz. 907 z późn. zm.) – zwanej dalej Pzp, Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami wykonawcom, którym przekazał Specyfikację Istotnych Warunków Zamówienia, bez ujawnienia źródła zapytania, a jeżeli Specyfikacja jest udostępniana na stronie internetowej, zamieszcza na tej stronie.*

**Pytanie:**

[1] W imieniu ..... – wykonawcy zainteresowanego złożeniem oferty w postępowaniu przetargowym na: Wykonanie systemu zabezpieczenia przeciwpożarowego Kopalni Królowa Luiza [ZP/28/MGW/2016], zwracamy się z prośbą o usunięcie wymogu określonego w Części 1 pkt 6 ppkt [a] – [d] SIWZ.

[2] W pkt 6 ppkt [a] – [d] Części I SIWZ Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących następujące czynności w zakresie realizacji zamówienia: bezpośredni nadzór nad pracami prowadzonymi w wyrobiskach górniczych oraz bezpośredni nadzór nad pracami budowlanymi prowadzonymi na powierzchni.

[a] osoba średniego dozoru ruchu w specjalności elektrycznej maszyn i urządzeń dołowych – w trakcie wykonywania robót elektrycznych;

[b] osoba dozoru średniego o specjalności mechanicznej – w trakcie wykonywania robót mechanicznych;

[c] kierownik robót o specjalności instalacyjnej w zakresie sieci urządzeń gazowych, wodociągowych i kanalizacyjnych bez ograniczeń, w trakcie realizacji całości zamówienia;

[d] kierownik robót o specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych bez ograniczeń w trakcie realizacji całości zamówienia;

[3] Wymóg ten jest odzwierciedleniem normy określonej w art. 29 ust. 3a ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych [dalej: „PZP”], zgodnie z którą 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.).

[4] Mając powyższe na względzie, Wykonawca zwraca uwagę na to, iż czynności osób, wskazanych w Części I pkt 6 ppkt [a] – [d] SIWZ tj. czynności bezpośredniego nadzoru nad pracami prowadzonymi w wyrobiskach górniczych i nad pracami budowlanym na powierzchni nie polegają na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 §1 k.p., wobec czego art. 29 ust. 3a PZP nie znajduje do nich zastosowania.

[5] Należy podkreślić, iż kluczową cechą stosunku pracy jest wykonywanie pracy „pod kierownictwem” pracodawcy, co oznacza, że pracownik powinien stosować się do poleceń przełożonych, które dotyczą pracy [art. 100 § 1 k.p.], i pozostawać do dyspozycji pracodawcy w zakładzie pracy lub w innym miejscu wyznaczonym do wykonywania pracy [por. T. Zieliński, Komentarz do art. 22 Kodeksu Pracy, LexPrestige 2016]. Tymczasem, sprawowanie czynności nadzoru nad robotami prowadzonymi w wyrobiskach górniczych i nad pracami budowlanymi na powierzchni tego wymogu nie spełnia, gdyż – z uwagi na istotę czynności nadzorczych – charakteryzują się one samodzielnością działania w ramach nadzoru w podległym sobie zakresie.

[6] Wykonawca uważa, że żadna z osób, o których mowa w Części I pkt 6 ppkt [a] – [d] SIWZ nie wykonuje czynności nadzorczych pod nadzorem kierownika, którego poleceniami byłaby związana. Każda z tych osób sama sobie wyznacza zadania nadzorcze, a – następnie – samodzielnie je wykonuje. Nie ma natomiast w orzecznictwie wątpliwości, co do tego że podporządkowanie pracownicze nie występuje wtedy, kiedy jedna i ta sama osoba wyznacza sobie zadania pracownicze, a następnie sama je wykonuje [por. wyrok SA w Łodzi z dnia 9.IX.2015 roku, III AUa 1457/14, LEX 1916664].

[7] Z uwagi na to, wymóg z pkt 6 ppkt [a] – [d] Części I SIWZ winien być – zdaniem Wykonawcy – usunięty, co będzie również sprzyjać zwiększeniu konkurencji w postępowaniu, a – w rezultacie – przyczyni się do otrzymania przez Zamawiającego większej ilości bardziej konkurencyjnych ofert.

### **Odpowiedz**

Stosownie do art. 22 Kodeksu 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.

Jak wynika z komentarza do Kodeksu pracy aut. L. Florka (wyd. VI) praca to działalność:

- **zarobkowa** (wykonywana za wynagrodzeniem),
- **wykonywana osobiście przez pracownika** (z możliwością wyręczenia się do wykonania niektórych czynności inną osobą, za zgodą pracodawcy),
- **powtarzana w codziennych lub dłuższych odstępach czasu**, niebędąca więc jednorazowym wytworem (dziełem) lub czynnością jednorazową,

- **wykonywana „na ryzyko” pracodawcy**, który z reguły dostarcza pracownikowi narzędzi, materiałów i innych środków niezbędnych do wykonywania umówionych obowiązków oraz ponosi ujemne konsekwencje niezawinionych błędów popełnianych przez pracownika (tzw. ryzyko osobowe), a ponadto
- w zasadzie jest zobowiązany spełniać wzajemne świadczenie na rzecz pracownika w przypadkach zakłóceń w funkcjonowaniu zakładu pracy, np. przestojów (tzw. ryzyko techniczne) lub złej kondycji ekonomicznej przedsiębiorstwa (tzw. ryzyko gospodarcze),
- **świadczona – „pod kierownictwem” pracodawcy**, co oznacza, że pracownik powinien stosować się do poleceń przełożonych, które dotyczą pracy i pozostawać do dyspozycji pracodawcy w zakładzie pracy lub w innym miejscu wyznaczonym do wykonywania pracy.

Kodeks pracy przewiduje kilka rodzajów umów o pracę i Zamawiający dopuszcza wszystkie ich formy tj.:

- umowę na okres próbny;
- umowę na czas określony, w tym umowę w celu zastępstwa pracownika w czasie jego usprawiedliwionej nieobecności w pracy
- umowę na czas nieokreślony.

Ponadto, Zamawiający pozostawia do dyspozycji Wykonawcy okres zatrudnienia oraz wymiar etatu, na jaki zatrudnione będą osoby określone przez Zamawiającego w punkcie 6 SIWZ.

***Działając na podstawie art. 38 ust 4 w uzasadnionych przypadkach zamawiający może przed upływem terminu składania ofert zmienić treść specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Dokonaną zmianę treści specyfikacji zamawiający udostępni na stronie internetowej, chyba że specyfikacja nie podlega udostępnieniu na stronie internetowej. Przepis art. 37 ust. 5 stosuje się odpowiednio.***

6. Zamawiający po weryfikacji pierwotnych zapisów SIWZ – w zakresie wymogów dotyczących czynności nadzoru/kierowania wykonywanych przez pracowników zatrudnianych na umowę o pracę - dokonuje zmiany w Stosownie do art. 29 ust.3a ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących następujące czynności w zakresie realizacji zamówienia: bezpośredni nadzór nad pracami prowadzonymi w wyrobiskach górniczych oraz bezpośredni nadzór nad pracami budowlanymi prowadzonymi na powierzchni.
  - a. osoba średniego dozoru ruchu w specjalności elektrycznej maszyn i urządzeń dołowych – w trakcie wykonywania robót elektrycznych
  - b. osoba dozoru średniego o specjalności mechanicznej – w trakcie wykonywania robót mechanicznych
  - c. kierownik robót o specjalności instalacyjnej w zakresie sieci urządzeń gazowych, wodociągowych i kanalizacyjnych bez ograniczeń, w trakcie realizacji całości zamówienia.
  - d. kierownik robót o specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych bez ograniczeń w trakcie realizacji całości zamówienia.

- 1) Wykonawca zobowiązuje się, że pracownicy wykonujący czynności w zakresie jak wyżej będą zatrudnieni na umowę o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 roku – Kodeks pracy (Dz. U. z 2014 roku poz. 1502 ze zmianami).
- 2) Zamawiający wymaga, aby Wykonawca przed rozpoczęciem robót oraz co miesiąc przez cały okres ich realizacji składał Zamawiającemu oświadczenie o sposobie zatrudnienia osób wykonujących czynności, o których mowa w pkt. 1 wraz z wykazem tych osób.
- 3) Każdorazowo na żądanie Zamawiającego, w terminie wskazanym przez Zamawiającego, nie krótszym niż 3 dni robocze, Wykonawca zobowiązuje się przedłożyć do wglądu kopie umów o pracę zawartych przez Wykonawcę lub podwykonawców z pracownikami wykonującymi czynności, o których mowa w projekcie umowy. W tym celu Wykonawca jest zobowiązany do uzyskania od pracowników zgody na przetwarzanie danych osobowych zgodnie z przepisami o ochronie danych osobowych.
- 4) Nieprzedłożenie przez Wykonawcę kopii umów o pracę zawartych przez Wykonawcę lub podwykonawców z pracownikami wykonującymi czynności, o których mowa w ust. 1 w terminie wskazanym przez Zamawiającego zgodnie z ust. 3 będzie traktowane jako niewypełnienie obowiązku zatrudnienia pracowników na umowę o pracę oraz skutkować będzie zawiadomieniem Państwowej Inspekcji Pracy o podejrzeniu zastąpienia umowy o pracę z osobami wykonującymi pracę na warunkach określonych w art. 22 § 1 ustawy Kodeks Pracy, umową cywilnoprawną.

**sformulowaniem:**

6. „Stosownie do art. 29 ust.3a ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących następujące czynności w zakresie realizacji zamówienia:

- *czynności w zakresie prac fizycznych związanych z pracami w branży elektrycznej i teletechnicznymi w zakresie opisanym w przedmiocie zamówienia na czas wykonywania tych czynności,*
- *czynności w zakresie prac fizycznych związanych z pracami w branży sanitarnej w zakresie opisanym w przedmiocie zamówienia na czas wykonywania tych czynności,*
- *czynności w zakresie prac fizycznych związanych z pracami w branży konstrukcyjno-budowlanymi w zakresie opisanym w przedmiocie zamówienia na czas wykonywania tych czynności,*
- *czynności w zakresie prac fizycznych związane z pracami w branży mechanicznej w zakresie opisanym w przedmiocie zamówienia na czas wykonywania tych czynności.*

**Zamawiający dopuszcza wyjątki od w/w zapisu w zakresie zatrudnienia kierownika budowy i kierowników robót. tj. osób pełniących samodzielne funkcje techniczne w budownictwie oraz osób posiadających uprawnienia wydane na podstawie innych przepisów, które upoważniają do samodzielnego wykonywania prac bez nadzoru.**

- 1) Wykonawca zobowiązuje się, że pracownicy wykonujący czynności w zakresie jak wyżej będą zatrudnieni na umowę o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 roku – Kodeks pracy (Dz. U. z 2014 roku poz. 1502 ze zmianami).
- 2) Zamawiający wymaga, aby Wykonawca przed rozpoczęciem robót oraz co miesiąc przez cały okres ich realizacji składał Zamawiającemu oświadczenie o sposobie zatrudnienia osób wykonujących czynności, o których mowa w pkt. 1 wraz z wykazem tych osób.
- 3) Każdorazowo na żądanie Zamawiającego, w terminie wskazanym przez Zamawiającego, nie krótszym niż 3 dni robocze, Wykonawca zobowiązuje się przedłożyć do wglądu kopie umów o pracę zawartych przez Wykonawcę lub podwykonawców z pracownikami wykonującymi czynności, o których mowa w projekcie umowy. W tym celu Wykonawca jest zobowiązany do uzyskania od pracowników zgody na przetwarzanie danych osobowych zgodnie z przepisami o ochronie danych osobowych.
- 4) Nieprzedłożenie przez Wykonawcę kopii umów o pracę zawartych przez Wykonawcę lub podwykonawców z pracownikami wykonującymi czynności, o których mowa w ust. 1 w terminie wskazanym przez Zamawiającego zgodnie z ust. 3 będzie traktowane jako niewypełnienie obowiązku zatrudnienia pracowników na umowę o pracę oraz skutkować będzie zawiadomieniem Państwowej Inspekcji Pracy o podejrzeniu zastąpienia umowy o pracę z osobami wykonującymi pracę na warunkach określonych w art. 22 § 1 ustawy Kodeks Pracy, umową cywilnoprawną.

**Zmianie ulega pkt 28 SIWZ OBLIGATORYJNE POSTANOWIENIA SIWZ:**

**27. Miejsce oraz termin składania i otwarcia ofert.**

- 1) Oferta musi być złożona w:

**Muzeum Górnictwa Węglowego w Zabrze  
Dział Zamówień Publicznych  
ul. Jodłowa 59, 41- 800 Zabrze  
Sekretariat pok. Nr 1.02**

**najpóźniej do dnia 06.10.2016 r. do godz. 10:00**

Otwarcie ofert nastąpi w dniu **06.10.2016 r. o godz.10:30** w:

**Muzeum Górnictwa Węglowego w Zabrze,  
ul. Jodłowa 59, 41- 800 Zabrze  
pok. Nr 1.02.**

***Dokonane zmiany wiążą Wykonawców z chwilą zamieszczenia ich na stronie internetowej Zamawiającego.***

**ZATWIERDZAM:**

**Muzeum Górnictwa Węglowego w ZABRZU  
Dyrektor:  
Bartłomiej Szewczyk**

.....  
data, podpis i pieczęćka Kierownika Zamawiającego