



KAPITAŁ LUDZKI
NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI



UNIA EUROPEJSKA
EUROPEJSKI
FUNDUSZ SPOŁECZNY

Świdwin, dnia 09.10.2013r.

IRP.271.8. 8.2013

WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości nie przekraczającej wartości określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy na wdrożenie programów rozwojowych w ramach projektu „Równe szanse na starcie” współfinansowanego ze środków Unii Europejskiej w ramach Europejskiego Funduszu Społecznego, działanie 9.1.2 Programu Operacyjnego Kapitał Ludzki, na terenie szkół dla których organem prowadzącym jest Miasto Świdwin

Działając w oparciu o zapisy art. 38 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2013r. poz. 907) Zamawiający udziela następujących wyjaśnień do treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia :

Pytanie nr 1:

Wnoszę o wykreślenie z treści SIWZ pkt XIII, ppkt 5 o treści :

„W przypadku, kiedy osobami świadczącymi usługi będą pracownicy Zamawiającego lub poszczególnych szkół, w którym realizowany jest projekt wynagrodzenie Wykonawcy zostanie umownie pomniejszone o należne składki ZUS, które pracodawca zobowiązany zostanie odprowadzić na podstawie art. 8 ust. 2a ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych”.

Uchwała Sądu Najwyższego – Izba Pracy, Ubezpieczeń Społecznych i Spraw Publicznych z 2009-09-02, II UZP 6/09 (opubl: Orzecnictwo Sądu Najwyższego Izba Administracyjna, Pracy i Ubezpieczeń Społecznych rok 2010, Nr 3-4, poz. 46, str. 145) jednoznacznie uznaje pracodawcę za płatnika składek pracownika, który wykonuje czynności na rzecz pracodawcy na podstawie umowy cywilnoprawnej zawartej z innym podmiotem niż pracodawca.

Zgodnie z art. 8 ust. 2a ustawy z dnia 13 października 1998 roku o systemie ubezpieczeń społecznych (dalej sus), za pracownika, w rozumieniu ustawy, uważa się także osobę wykonującą pracę na podstawie umowy agencyjnej, umowy zlecenia lub innej umowy o świadczenie usług, do której zgodnie z Kodeksem cywilnym stosuje się przepisy dotyczące zlecenia, albo umowy o dzieło, jeżeli umowę taką zawarła z pracodawcą, z którym pozostaje w stosunku pracy, lub jeżeli w ramach takiej umowy wykonuje pracę na rzecz pracodawcy, z którym pozostaje w stosunku pracy. Przepis ten rozszerza pojęcie pracownika dla celów ubezpieczeń społecznych poza sferę stosunku pracy.

Podstawowym skutkiem uznania osoby wskazanej w art. 8 ust. 2a za pracownika, jest objęcie jej obowiązkowymi ubezpieczeniami emerytalnymi, rentowymi, chorobowymi i

wypadkowymi tak, jak pracownika (art. 6 ust. 1 pkt 1, art. 11 ust. 1 i art. 12 ust. 1 sus). W związku z tym osoba ta podlega obowiązkowi zgłoszenia do wymienionych ubezpieczeń społecznych. Obowiązek ten obciąża płatnika składek (art. 36 ust. 1 i 2 ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych). Jest on także zobowiązany obliczać, rozliczać i przekazywać odsetki co miesiąc do Zakładu Ubezpieczeń Społecznych (art. 17 ust. 1 ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych).

Zważywszy, że w stosunku do pracownika płatnikiem składek jest pracodawca (art. 4 pkt 2 lit. a sus), a art. 8 ust. 2a rozszerza pojęcie pracownika na jego dalszą aktywność w ramach umowy cywilnoprawnej, jeżeli w jej ramach świadczy on pracę na rzecz swojego pracodawcy, naturalnie i zgodne z wykładnią literalną tego przepisu jest uznanie, że także w zakresie tej sfery aktywności należy go uznać na potrzeby ubezpieczeń społecznych za pracownika tego właśnie pracodawcy. Za taką wykładnią przemawia także art. 18 ust. 1a ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych, według którego, w przypadku ubezpieczonych, o których mowa w art. 8 ust. 2a, w podstawie wymiaru składek na ubezpieczenia emerytalne i rentowe uwzględnia się również przychód z tytułu umowy agencyjnej, umowy zlecenia lub innej umowy o świadczenie usług, do której zgodnie z Kodeksem cywilnym stosuje się przepisy dotyczące zlecenia albo umowy o dzieło. Z przepisu tego wynika logicznie, że płatnikiem jest pracodawca, a przychód z tytułu umowy cywilnoprawnej jedynie „uwzględnia się” w podstawie wymiaru składek z tytułu stosunku pracy. Pracodawca, ustalając podstawę wymiaru składek na ubezpieczenie społeczne z tytułu stosunku pracy, powinien więc zsumować wynagrodzenie z umowy cywilnoprawnej z wynagrodzeniem ze stosunku pracy.

Wobec powyższego ustawa o systemie ubezpieczeń społecznych z dnia 13 października 1998 roku nałożyła na pracodawcę, jako płatnika, bezwzględny obowiązek obliczania oraz odprowadzania składek ww. pracownikom. Stąd, skoro jest to ustawowy obowiązek pracodawcy to czynność prawna przenosząca tą odpowiedzialność i obowiązek na rzecz innego podmiotu winna zostać uznana za nieważną w świetle art. 58 kc.

Dodatkowo uprzejmie wskazuję, iż zgodnie a art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców. Z powyższego przepisu wynikają dwie elementarne zasady, które zamawiający zobowiązany jest przestrzegać na każdym etapie postępowania, również formułując postanowienia projektu umowy. Sformułowany przez zamawiającego pkt. XIII, pkt. 5 w oczywisty sposób godzi w powyższe zasady, bowiem różnicuje, w sposób nieuprawniony – ale również bezprawny (vide ww. Uchwała SN), uczestników postępowania, którzy są zainteresowani złożeniem oferty w postępowaniu. Wobec takiego brzmienia ww. postanowienia umowy wykonawca, który zrealizuje zamówienie przy pomocy innych osób niż pracownicy zamawiającego, jest w znacznie korzystniejszej sytuacji niż wykonawca korzystający z takich pracowników. Drugi wykonawca zobowiązany jest „doliczyć” do swojego wynagrodzenia koszty, które potrąci zamawiający na podstawie ww. postanowienia umowy.

Powyższe stanowi rażące naruszenie art. 3 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, który stanowi, iż czynem nieuczciwej konkurencji jest działanie sprzeczne z prawem lub dobrymi obyczajami, jeżeli zagraża lub narusza interes innego przedsiębiorcy. Dodatkowo, art. 15 ust. 1 pkt 3 ww. ustawy wskazuje, że czynem nieuczciwej konkurencji jest utrudnianie


innym przedsiębiorcom dostępu do rynku, w szczególności przez rzeczowo nieuzasadnione różnicowane traktowanie niektórych klientów.

Odpowiedź nr 1:

Zapis w pkt XIII, ppkt 5 specyfikacji istotnych warunków zamówienia dotyczy przypadku gdy Wykonawcą, tj. osobą świadczącą usługę będzie pracownik Zamawiającego lub poszczególnych szkół, w których realizowany jest projekt i dla których Zamawiający jest pracodawcą.

Zapis ten nie dotyczy przypadków, gdy pracownik Zamawiającego lub pracownik poszczególnych szkół, w których realizowany jest projekt, staje się pracownikiem Wykonawcy, który automatycznie staje się jego pracodawcą.

BURMISTRZ MIASTA


mgr Jan Owsiak