

EZ.28.16. *945*..... 2021.AGŁódź, dnia 23.06.2021 r.
Nr sprawy: **EZ.28.16.2021****Odpowiedzi na pytania oraz zmiana treści Specyfikacji Warunków Zamówienia**

Dotyczy: Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na: usługi w zakresie specjalistycznego transportu drogowego osób (przewóz pacjentów) dla Wojewódzkiego Wielospecjalistycznego Centrum Onkologii i Traumatologii im. M. Kopernika w Łodzi o wartości przekraczającej 750 000 EURO

Zgodnie z dyspozycją art. 135 ust. 2 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019r. poz. 2019 ze zm.) przekazujemy Państwu odpowiedzi na pytania zadane do treści SWZ.

I. W toku postępowania zostały zadane następujące pytania do treści SWZ:**Pytanie nr 1**

Wykonawca wnioskuje o odstąpienie przez Zamawiającego z warunku w rozdziale IX tj. obowiązku zatrudnienia przez wykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących następujące czynności usług transportu sanitarnego: dyspozytora i kierowców.

Uzasadnienie Prawne

Stan Faktyczny: Zamawiający stoi na stanowisku, iż w przypadku kierowców karettek oraz dyspozytorów opisując istotne warunki zamówienia, ma obowiązek jako jeden z warunków stawianych wykonawcom zawrzeć obowiązek zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności (kierowca karetki, dyspozytor)) w zakresie realizacji zamówienia.

Zapytanie: Od czego zależy zawarcie w specyfikacji wyżej opisanego wymogu? Czy stanowi to obowiązek czy uprawnienie Zamawiającego? Czy kierowca karetki lub kierowca-ratownik ewentualnie dyspozytor lub dyspozytor/ratownik zawsze powinni być traktowani jako wykonujący czynności w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (Dz.U. z 2019 r. poz. 1040, 1043 i 1495).

Podstawa prawna: Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r. (Dz.U. z 2019 r. poz. 2019)-dalej pzp.

Odpowiedź: Na podstawie art. 95 ust 1 pzp (uprzednio 29 ust. 3a pzp.): Zamawiający określa w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy 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 2019 r. poz. 1040, 1043 i 1495).

W pierwszej kolejności należy stwierdzić, iż niedopuszczalne jest stosowanie wymogu zatrudnienia na umowę o pracę, jak i stanu takiego zatrudnienia, jako kryterium oceny ofert. Co prawda wskazania w art. 91 ust. 2 i w art. 22 ust. 2 pzp nie stanowią katalogów enumeratywnych (co wynika z użytego przez ustawodawcę określenia „w szczególności”), to jednak fakt, że przedmiot zamówienia będzie wykonywany przez osoby pozostające w stosunku pracy, a w istocie założenie, że oferta może być oceniana według kryterium liczby zatrudnionych pozostających w stosunku pracy – nie znajduje podstaw w powołanych przepisach ustawy. Ingerowanie przez zamawiających w czynności, których wykonywanie w ramach zamówienia mogłoby potencjalnie polegać na wykonywaniu pracy, jest dość daleko idącą ingerencją w sferę organizacyjną przedsięwzięcia, która co do zasady powinna zależeć od wykonawcy. Tym samym cel, jakim jest prawidłowe i terminowe wykonanie zamówienia publicznego, przy optymalnym nakładzie kosztów, musi zatem obligatoryjnie uwzględniać również i kwestie określone w omawianym art. 95 pzp (dawniej 29 ust. 3a pzp.)

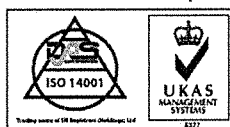
W związku z powyższym Zamawiający zanim zdecyduje się na wprowadzenie w/w klauzuli, winien zbadać, czy w realiach danego zamówienia osoby, które je wykonują robią to w sposób spełniający przesłanki stosunku pracy z

ul. Pabianicka 62, 93-513 Łódź

SEKRETARIAT tel. (42) 689 50 10/fax (42) 689 50 11; CENTRALA tel. (42) 689 50 00

e-mail: szpital@kopernik.lodz.pl, <http://www.kopernik.lodz.pl>

NIP 729-23-45-599 REGON 000295403 PEKAO S.A. O/ŁÓDŹ 6212401545111000011669957



artykułu 22 § 1 kodeksu pracy. W przypadku kierowców karettek oraz dyspozytorów mamy do czynienia z osobami, które są na ogół jednocześnie ratownikami medycznymi. Zgodnie z art. 11 ustawy o Państwowym Ratownictwie Medycznym z dnia 8 września 2006 r. (Dz.U. Nr 191, poz. 1410) wykonywanie zawodu ratownika medycznego polega na realizacji zadań zawodowych, między innymi na: udzielaniu świadczeń zdrowotnych, w tym medycznych czynności ratunkowych udzielanych samodzielnie lub na zlecenie lekarza, a także transportowaniu osób w stanie nagłego zagrożenia zdrowotnego. Analiza ustawy wskazuje jednoznacznie, iż ratownik medyczny będący jednocześnie kierowcą lub dyspozytorem samodzielnie podejmuje decyzje o zastosowanych środkach i sposobie działania. Zgodnie z ustawą ma uprawnienia do udzielania informacji, jednocześnie jest zobowiązany do zachowania tajemnicy zawodowej. Tym samym należy stwierdzić, iż wypełnia on samodzielnie zadania przewidziane dla jego funkcji przez ustawę, nie należy go zatem traktować jak pracownika w rozumieniu kodeksu pracy. Także kierowca, który nie jest ratownikiem pracuje na innych zasadach niż np. kierowca komunikacji miejskiej. Sam decyduje o wyborze trasy, włączeniu sygnałów, korzystaniu z pasów awaryjnych itd. Jednocześnie warto zaznaczyć, iż zarówno w przypadku kierowców jak i kierowców-ratowników czy dyspozytorów i dyspozytorów/ratowników Wykonawca nie narzuca im godzin pracy. Grafiki ustalane są wspólnie pomiędzy Wykonawcą, a kierowcami i dyspozytorami. Często to oni przedstawiają ofertę w jakich godzinach i dniach mogą świadczyć usługi, jest to zatem wypadkowa negocjacji dwóch stron, co ma miejsce jedynie w umowie o cywilnoprawnym charakterze.

Zamawiający zobowiązany jest, na etapie przygotowywania postępowania o udzielenie zamówienia, dokonać analizy pod kątem tego, czy dane świadczenie może być spełnione przez osoby skierowane przez wykonawcę lub podwykonawcę do realizacji zamówienia, którymi dysponują oni na podstawie umów o charakterze cywilnoprawnym, w szczególności umowy o dzieło lub zlecenia, czy jednak charakter stosunku prawnego łączącego te osoby z wykonawcą lub podwykonawcą spełnia przesłanki uznania go za stosunek pracy. Realizacja tego obowiązku może okazać się trudna, bowiem wymaga od zamawiającego znajomości wszystkich obszarów wymagających wykonywania pracy w rozumieniu wyżej cytowanego art. 22 § 1 KP, opartej na specjalistycznej wiedzy.

„O tym, czy pracownik pozostaje w stosunku pracy, czy też w innym stosunku (np. umowa o dzieło, umowa zlecenia) z zatrudniającym go podmiotem, decyduje charakter łączącego strony stosunku i treść umowy, a nie jej nazwa. W prawnym stosunku pracy następuje włączenie pracownika do działalności pracodawcy i podporządkowanie go regulaminowi pracy oraz poleceniom kierownictwa co do miejsca, czasu i sposobu wykonywania pracy. Pracownik zobowiązuje się przy tym do niewykonywania jakiegokolwiek konkretnego zadania, lecz do stałego wypełniania określonego rodzaju pracy związanej z określonym stanowiskiem, zawodem lub kwalifikacjami” (W. Muszalski (red.), Kodeks, art. 22, Nb 1).

Podsumowanie:

1. Zawarcie wymogu zatrudnienia osób realizujących umowę na podstawie stosunku pracy zależy od analizy danych czynności na tle realizacji konkretnego zamówienia, nie zawsze ta sama czynność np: kierowca czy dyspozytor będzie z automatu oznaczała konieczność zawarcia umowy o pracę
2. Zbadanie kwestii czy zachodzą przesłanki zastosowania art. 95 pzp w związku z art. 22 kodeksu pracy jest obowiązkiem Zamawiającego. Natomiast dopiero analiza charakteru wykonywanych czynności stanowi podstawę do ewentualnego zastosowania art. 95 pzp.
3. Kierowca oraz kierowca-ratownik jak też dyspozytor i dyspozytor/ratownik realizują zadania związane z wykonaniem zamówienia w sposób samodzielny, ponoszą osobistą odpowiedzialność za podjęte decyzje, sami też decydują o wymiarze i terminach realizacji umowy, w związku z powyższym nie wypełniają definicji z art. 22 kp i nie należy wymagać zatrudnienia ich na umowę o pracę.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy OPZ w zakresie wymogu zatrudnienia i czynności w stosunku do których obowiązuje wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę. W przypadku zarówno kierowców, kierowców-ratowników i dyspozytorów charakter i zakres ich pracy wskazuje, iż praca świadczona jest w spełnieniu warunków wskazanych w art. 22 k.p.

ul. Pabianicka 62, 93-513 Łódź

SEKRETARIAT tel. (42) 689 50 10/fax (42) 689 50 11; CENTRALA tel. (42) 689 50 00

e-mail: szpital@kopernik.lodz.pl, <http://www.kopernik.lodz.pl>

NIP 729-23-45-599 REGON 000295403 PEKAO S.A. O/ŁÓDŹ 6212401545111000011669957



II. Zamawiający na podstawie art. 137 ust. 1 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019r. poz. 2019 ze zm.) dokonuje zmiany treści SWZ i dokonaną zmianę udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania:

XX. Opis sposobu przygotowania oferty pkt. 4

4. W terminie składania ofert określonym w SWZ wykonawca zobowiązany jest złożyć Zamawiającemu Ofertę zawierającą:
- FORMULARZ OFERTY (sporządzony wg wzoru stanowiącego załącznik nr 1 do SWZ), sporządzone pod rygorem nieważności, w formie elektronicznej.
 - FORMULARZ CENOWY (sporządzony wg wzoru stanowiącego załącznik nr 2 do SWZ), sporządzone pod rygorem nieważności, w formie elektronicznej.
 - JEDZ jako własne oświadczenie Wykonawcy pod rygorem nieważności, w formie elektronicznej,
 - JEDZ dla każdego z podmiotów udostępniających Wykonawcy zasoby, pod rygorem nieważności, w formie elektronicznej, o ile wykonawca polega na zasobach innych podmiotów,
 - JEDZ dla każdego z wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, pod rygorem nieważności w formie elektronicznej, o ile ofertę składają wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia,
 - ZOBOWIĄZANIE PODMIOTU udostępniającego zasoby do oddania Wykonawcy do dyspozycji niezbędnych zasobów na potrzeby realizacji zamówienia lub inny podmiotowy środek dowodowy potwierdzający, że Wykonawca realizując zamówienie, będzie dysponował niezbędnymi zasobami tych podmiotów, jeżeli Wykonawca wykazując spełnienie warunków udziału w postępowaniu polega na zdolnościach lub sytuacji innych podmiotów;
 - PEŁNOMOCNICTWO LUB INNY DOKUMENT potwierdzający umocowanie do reprezentowania Wykonawcy, jeżeli w imieniu Wykonawcy działa osoba, której umocowanie do jego reprezentowania nie wynika z właściwego rejestru, sporządzone pod rygorem nieważności, w formie elektronicznej,
 - PEŁNOMOCNICTWO LUB INNY DOKUMENT potwierdzający umocowanie dla pełnomocnika ustanowionego przez Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia do reprezentowania ich w postępowaniu albo do reprezentowania w postępowaniu i zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego, jeżeli ofertę składają Wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia, sporządzone pod rygorem nieważności, w formie elektronicznej,
 - DOKUMENT, o którym mowa wyżej w pkt f) SWZ dla osoby działającej w imieniu podmiotu udostępniającego Wykonawcy zasoby na zasadach określonych w art. 118 PZP,
 - WADIUM W ORYGINALE w postaci elektronicznej, opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym osób upoważnionych do jego wystawienia (tylko, gdy Wykonawca wnosi wadium w formie niepieniężnej).

Zamawiający informuje, iż niniejsze odpowiedzi i zmiany, zgodnie z zapisami SWZ, zamieszcza na stronie internetowej Zamawianego.

POZOSTAŁE POSTANOWIENIA SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA POZOSTAJĄ BEZ ZMIAN

DYREKTOR
Wojewódzkiego Wielospecjalistycznego
Centrum Onkologii i Traumatologii
im. M. Kopernika w Łodzi
mgr inż. Andrzej Kasprzyk

ul. Pabianicka 62, 93-513 Łódź
SEKRETARIAT tel. (42) 689 50 10/fax (42) 689 50 11; CENTRALA tel. (42) 689 50 00
e-mail: szpital@kopernik.lodz.pl, <http://www.kopernik.lodz.pl>
NIP 729-23-45-599 REGON 000295403 PEKAO S.A. O/ŁÓDŹ 6212401545111000011669957

DZIAŁ ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH
SPECJALISTA

mgr Agnieszka Guzicka

