



**Fundusze Europejskie**

Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



# Wprowadzenie do tematu uwzględniania wymogów związanych z przestrzeganiem praw pracowniczych w ramach procedur zamówień publicznych

Warszawa, 20.06.2017 r.



**Fundusze Europejskie**  
Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## Ustawa Prawo zamówień publicznych, a przestrzeganie praw pracowniczych

- Opis przedmiotu zamówienia – Umowy o pracę w zamówieniach publicznych,
- Badanie wykonawców pod kątem niepodlegania wykluczeniu – Wykluczanie wykonawców naruszających prawa pracownicze z postępowania o udzielenie zamówienia,
- Badanie i ocena ofert – Analiza aspektów społecznych przy okazji badania rażąco niskiej ceny.



**Fundusze Europejskie**

Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## Umowa o pracę (art. 29 ust. 3a ustawy Pzp)

Nowelizacja ustawy Prawo zamówień publicznych wprowadziła obowiązek wymagania zatrudniania przez wykonawców lub podwykonawców pracowników na umowę o pracę.



**Fundusze Europejskie**  
Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## Umowa o pracę (art. 29 ust. 3a ustawy Pzp)

### **Regulacja z art. 29 ust. 3a ustawy Pzp:**

- dotyczy zamówień na usługi i roboty budowlane,
- dotyczy zarówno wykonawców jak i podwykonawców
- odnosi się do osób wykonujących w ramach realizacji zamówienia wskazane przez zamawiającego czynności, których wykonanie polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 §1 ustawy Kodeks pracy:
  - praca określonego rodzaju wykonywana na rzecz pracodawcy
  - pod kierownictwem pracodawcy
  - w miejscu i czasie wyznaczonym przez pracodawcę
  - za wynagrodzeniem
- wymagania określa się opisie przedmiotu zamówienia



**Fundusze Europejskie**  
Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## Umowa o pracę (art. 29 ust. 3a ustawy Pzp)

- *„Odnajdując czynności mające charakter czynności z Kodeksu pracy, zamawiający będzie zobowiązany do wyspecyfikowania wszystkich tych czynności”*
- *„Niezgodne z treścią art. 29 ust. 3a ustawy Pzp byłoby wskazanie tylko niektórych czynności, choćby miały znaczenie doniosłe dla zamawiającego i pominięcie innych mających np. znaczenie drugorzędne. Niedopuszczalne będzie również scedowanie tego obowiązku na wykonawcę, np. w formie zapisu, że jeśli wykonawca ujawni po swojej stronie czynności o takim charakterze zobowiązany będzie zawrzeć z pracownikami je wykonującymi umowy o pracę (...)”*

(opinia UZP)



**Fundusze Europejskie**  
Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## Wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę

**O czym trzeba pamiętać określając rodzaj czynności niezbędnych do realizacji zamówienia:**

- **nie w każdym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego** zamawiający będzie określał wymagania dotyczące zatrudniania na podstawie umowy o pracę,
- ta sama czynność **może być różnie kwalifikowalna** w zależności od sposobu realizacji przedmiotu zamówienia,
- zamawiający powinien wyspecyfikować **wszystkie czynności**, które będą musiały być realizowane przez pracowników zatrudnionych na podstawie umowy o pracę i nie może w tym zakresie zawrzeć jedynie ogólnej klauzuli wskazującej, że wymagane jest zatrudnienie na podstawie umowy o pracę wszystkich osób wykonujących w ramach realizacji zamówienia czynności mające cechy stosunku pracy lub wymóg ma zastosowanie jeżeli czynności podlegają wykonaniu w ramach stosunku pracy zgodnie z art. 22 par. 1 Kodeksu pracy
- zamawiający zasadniczo **nie zastępuje wykonawcy w określeniu sposobu realizacji świadczenia** czyli nie wskazuje czynności wykonywanych na podstawie umowy o pracę z podziałem na wykonawców i podwykonawców, nie określa też **zasadniczo jaka liczba osób po stronie wykonawcy** będzie brała udział w realizacji zamówienia, nie decyduje o systemie zmianowym itp.



**Fundusze Europejskie**

Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## Umowa o pracę (art. 29 ust. 3a ustawy Pzp)

### **Art. 36 ust. 2 pkt 8a**

W przypadku gdy przepisy ustawy nie stanowią inaczej, specyfikacja istotnych warunków zamówienia zawiera również w przypadku gdy zamawiający przewiduje wymagania, o których mowa w art. 29 ust. 3a, określenie w szczególności:

- a) sposobu dokumentowania zatrudnienia osób, o których mowa w art. 29 ust. 3a,
- b) uprawnienia zamawiającego w zakresie kontroli spełniania przez wykonawcę wymagań, o których mowa w art. 29 ust. 3a, oraz sankcji z tytułu niespełnienia tych wymagań,
- c) rodzaju czynności niezbędnych do realizacji zamówienia, których dotyczą wymagania zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia;



**Fundusze Europejskie**

Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## Umowa o pracę (art. 29 ust. 3a ustawy Pzp)

### Kolejność działań:

- zamawiający dokonuje oceny (**art. 29 ust. 3a ustawy Pzp**), czy przy realizacji konkretnego zamówienia publicznego na usługi lub roboty budowlane wykonanie określonych czynności będzie zawierało cechy stosunku pracy – **art. 22 §1 ustawy Kodeks pracy**,
- jeżeli ocena potwierdzi istnienie takich czynności, 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 niego czynności,
- zamawiający określa w specyfikacji istotnych warunków zamówienia szczególne wymagania dotyczące umów o pracę – **art. 36 ust. 2 pkt 8a) ustawy Pzp**,
- zamawiający egzekwuje postawione wymagania na etapie realizacji zamówienia.





**Fundusze Europejskie**

Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## Wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę

**Sposób dokumentowania zatrudnienia osób, o których mowa w art. 29 ust. 3a:**

- a) **oświadczenie wykonawcy** zawierające wszystkie elementy pozwalające zakwalifikować je jako dokument potwierdzający zatrudnienie przez wykonawcę/podwykonawcę osób zaangażowanych w realizację wskazanych przez zamawiającego czynności na podstawie umowy o pracę, takie jak dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób, **imion i nazwisk tych osób**, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy.
- b) **kopie umów o pracę zanonimizowane**, w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (tj. w szczególności bez adresów i nr PESEL pracowników). **Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji**. Informacje takie jak: **data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu powinny być możliwe do zidentyfikowania**.



**Fundusze Europejskie**  
Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## Wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę

**Sposób dokumentowania zatrudnienia osób, o których mowa w art. 29 ust. 3a:**

- c) zaświadczenie właściwego oddziału ZUS, potwierdzające opłacanie przez wykonawcę lub podwykonawcę składek na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia na podstawie umów o pracę za ostatni okres rozliczeniowy,**
- d) poświadczona za zgodność z oryginałem odpowiednio przez wykonawcę lub podwykonawcę kopia dowodu potwierdzającego zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń, zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników (imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji).**



**Fundusze Europejskie**

Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## Wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę

**O czym trzeba pamiętać na etapie kontroli spełniania wymogu określonego na podstawie art. 29 ust. 3a ustawy Pzp:**

- kontrola odbywa się poprzez **żądanie i weryfikację dokumentów**
- dopuszczalne jest także **przeprowadzanie kontroli przez przedstawicieli zamawiającego lub upoważnione osoby trzecie na miejscu wykonania świadczenia,**
- za pośrednictwem wykonawcy będzie możliwe także przeprowadzenie stosownej kontroli dotyczącej pracowników podwykonawców wykonujących czynności na rzecz zamawiającego
- art. 29 ust. 3a **nie rodzi obowiązku zatrudnienia** przez wykonawcę lub podwykonawcę pracowników do realizacji zamówienia, które **zamierzali oni wykonywać osobiście w ramach jednoosobowej działalności gospodarczej.** Muszą oni spełnić ten wymóg tylko, jeśli wykonanie określonych przez zamawiającego czynności w ramach zamówienia publicznego zamierzają powierzyć osobom trzecim
- zamawiający w sytuacji gdy poweźmie wątpliwość co do sposobu zatrudnienia personelu – może **zgłosić tą informację do Państwowej Inspekcji Pracy.**



**Fundusze Europejskie**  
Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## Wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę

### Sankcje z tytułu braku spełnienia wymogu określonego na podstawie art. 29 ust. 3a ustawy Pzp

- sankcje powinny zostać określone **w istotnych postanowieniach umownych /projekcie umowy** a następnie znaleźć się w umowie podpisywanej z wykonawcą
- mogą przyjąć postać **kar umownych** lub - w przypadku powtarzających się naruszeń tych obowiązków – **prawa odstąpienia od umowy**,
- zamawiający **może przewidzieć sankcje jedynie dla wykonawcy**, za działania lub zaniechania podwykonawcy w tym przedmiocie odpowiada wykonawca, względem którego zamawiający może wystąpić z żądaniem zapłaty kary umownej.



**Fundusze Europejskie**  
Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 19 grudnia 2016 r., (sygn. akt: KIO 2280/16)

Wymóg zatrudnienia osób (kierowcy zatrudnieni do obsługi nośników zimowego utrzymania dróg) na umowę o pracę **od rozpoczęcia świadczenia usług aż do końca realizacji przedmiotu zamówienia jest niezgodny ze specyfiką wykonywanych czynności**, które wykonywane są tylko okresowo - w zależności od aktualnych potrzeb - w czasie realizacji przedmiotu zamówienia.



**Fundusze Europejskie**

Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



# Wykluczenie wykonawców

## Horyzontalna klauzula społeczna

### Artykuł 18 ust. 2 dyrektywy 2014/24/UE

Państwa członkowskie podejmują stosowne środki służące zapewnieniu, by **przy realizacji zamówień publicznych wykonawcy przestrzegali mających zastosowanie obowiązków w dziedzinie prawa ochrony środowiska, prawa socjalnego i prawa pracy**, ustanowionych w przepisach unijnych, krajowych, układach zbiorowych bądź w przepisach międzynarodowego prawa ochrony środowiska, międzynarodowego prawa socjalnego i międzynarodowego prawa pracy wymienionych w załączniku X.



**Fundusze Europejskie**  
Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## Przesłanki wykluczenia wykonawców

### Przesłanki obligatoryjne

Art. 24 ust. 1 pkt 13, 14 oraz 15 ustawy Pzp

- Prawomocne skazanie za **przestępstwa przeciwko prawom osób wykonujących pracę zarobkową** (art. 218-220 Kodeksu karnego) oraz **przestępstwo handlu ludźmi** (art. 189a Kodeksu karnego),
- Prawomocny wyrok sądu lub ostateczna decyzja administracyjna o **zaleganiu z uiszczeniem podatków, opłat lub składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne**, chyba że wykonawca dokonał płatności należnych podatków, opłat lub składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne wraz z odsetkami lub grzywnami lub zawarł wiążące porozumienie w sprawie spłaty tych należności



**Fundusze Europejskie**  
Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## Przesłanki wykluczenia wykonawców

### Przesłanki fakultatywne – podstawy:

#### Art. 24 ust. 5 pkt 5-8

- Prawomocne skazanie za **wykroczenie przeciwko prawom pracownika**, jeżeli za jego popełnienie wymierzono karę aresztu, ograniczenia wolności lub karę grzywny nie niższą niż 3000 złotych;
- Ostateczna decyzja administracyjna o **naruszeniu obowiązków wynikających z przepisów prawa pracy, lub przepisów o zabezpieczeniu społecznym**, jeżeli wymierzono tą decyzją karę pieniężną nie niższą niż 3000 złotych;
- **Naruszenie obowiązków dotyczących płatności podatków, opłat lub składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne**, co zamawiający jest w stanie wykazać za pomocą stosownych środków dowodowych, z wyjątkiem przypadku, o którym mowa w ust. 1 pkt 15, chyba że wykonawca dokonał płatności należnych podatków, opłat lub składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne wraz z odsetkami lub grzywnami lub zawarł wiążące porozumienie w sprawie spłaty tych należności.





**Fundusze Europejskie**  
Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## Badanie ofert pod względem rażąco niskiej ceny w prawie unijnym

### Artykuł 69 dyrektywy 2014/24/UE

Jednym ze szczegółów, o których wyjaśnienie może zwracać się instytucja zamawiająca przy badaniu oferty pod względem rażąco niskiej ceny, jest **zgodność oferty z obowiązkami wynikającymi z artykułu 18 ust. 2 dyrektywy.**

Jeżeli instytucja zamawiająca stwierdzi, że rażąco niska cena wynika z niezgodności z obowiązkami z artykułu 18 ust. 2 dyrektywy **jest zobowiązana odrzucić taką ofertę.**



**Fundusze Europejskie**

Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## Badanie ofert pod względem rażąco niskiej ceny w prawie unijnym

### Art. 90 ust. 1 ustawy

Jeżeli zaofferowana cena lub koszt, lub ich istotne części składowe, **wydają się rażąco niskie w stosunku do przedmiotu zamówienia** i budzą wątpliwości zamawiającego co do możliwości wykonania przedmiotu zamówienia zgodnie z wymaganiami określonymi przez zamawiającego lub wynikającymi z odrębnych przepisów, zamawiający zwraca się o udzielenie wyjaśnień, w tym złożenie dowodów, dotyczących wyliczenia ceny lub kosztu, w szczególności w zakresie:

- (...) **kosztów pracy**, których wartość przyjęta do ustalenia ceny nie może być niższa od **minimalnego wynagrodzenia za pracę\*** ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę
- (...)
- wynikającym z **przepisów prawa pracy i przepisów o zabezpieczeniu społecznym**, obowiązujących w miejscu, w którym **realizowane jest zamówienie**;
- (...)
- powierzenia **wykonania części zamówienia podwykonawcy**.

\* Od 1.01.2017 roku minimalne wynagrodzenie za pracę wynosi 2000 zł brutto, a minimalna stawka godzinowa 13,00 zł brutto. Przy czym przy całości kosztów pracy stawka godzinowa wzrasta do ok. 18 zł (17,66 zł) przy umowie o pracę oraz do ok. 16 zł (15,57 zł) przy umowie zlecenia.



**Fundusze Europejskie**

Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## **Badanie ofert pod względem rażąco niskiej ceny w prawie unijnym**

**Koszty pracy** to suma wynagrodzeń (brutto) i pozostałych wydatków, w tym także składek na ubezpieczenia społeczne, Fundusz Pracy i Fundusz Gwarantowanych Świadczeń Pracowniczych, poniesionych przez pracodawcę w celu pozyskania, utrzymania, przekwalifikowania i doskonalenia kadr.

**Całość kosztów pracy obejmuje m.in.** następujące składniki:

- wynagrodzenia osobowe,
- dodatkowe wynagrodzenia roczne dla pracowników sfery budżetowej,
- wynagrodzenia z tytułu umowy zlecenia lub umowy o dzieło,
- wydatki na doskonalenia, kształcenie i przekwalifikowanie kadr,
- wydatki na delegacje służbowe,
- składki na ubezpieczenia emerytalne, rentowne i wypadkowe opłacane przez pracodawcę,
- składki na Fundusz Pracy,
- wydatki związane z bezpieczeństwem i higieną pracy,
- zakładowy fundusz świadczeń socjalnych,
- pozostałe wydatki, m.in. wydatki przeznaczone na rekrutację, wydatki na dojazdy do pracy pracowników, wydatki poniesione przez pracodawcę na ubezpieczenia pracowników w trzecim filarze.



**Fundusze Europejskie**

Wiedza Edukacja Rozwój



Urząd  
Zamówień  
Publicznych

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



## Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 29 kwietnia 2016 r. (sygn. akt KIO 596/16)

Zamawiający wezwał do udzielenia wyjaśnień, w tym złożenia dowodów, dotyczących elementów oferty mających wpływ na wysokości ceny, w szczególności w zakresie:

- 1) (...) **kosztów pracy**, których wartość przyjęta do ustalenia ceny nie może być niższa od minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę

### **Stanowisko Izby:**

Do wysokości płacy minimalnej należy doliczyć koszty pracy wynikające z danej podstawy zatrudnienia.

Do obliczenia kosztów pracy nie powinien być wliczany przewidywany zysk wykonawcy oraz podatek VAT.