

Cieszyn, 23 kwietnia 2021 roku

**Szanowny Pan**  
**Remigiusz Jankowski**  
**Przewodniczący Rady Miejskiej Cieszyna**

MZD.D.0124.1.10.2021

W odpowiedzi na Pani zapytanie z dnia 18 marca 2021 roku znak BRM.0003.293.2021, dotyczące umowy DIZ.27.55.2020.GS zawartej w dniu 8 lipca 2020 roku w Cieszynie dot. projektu „Szlakiem Cieszyńskiego Tramwaju – rozwój transgranicznej turystyki” uprzejmie wyjaśniam:

**1. Petitum umowy.**

W komparycji umowy (petitum dot. nagłówek pism procesowych) prawidłowo oznaczono strony. Brak określenia „zwany dalej wykonawcą” nie ma wpływu na ważność umowy oraz jej prawidłowość.

**2. Termin realizacji przedmiotu zamówienia.**

Zgodnie z treścią zawartej umowy Wykonawca zobowiązuje się do wykonania prac w terminie do dnia 31.05.2021 r. Termin ten wynika bezpośrednio ze Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia. W projekcie umowy załączonym do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia widnieje data zakończenia prac do dnia 30.08.2021 r. co jest oczywistą omyłką pisarską i zostało skorygowane w wyjaśnieniu nr 2 do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, gdzie wskazano, że właściwym terminem zakończenia robót jest data 31.05.2021 r. zawarta w SIWZ rozdział VI punkt 1.

**3. Termin płatności faktury.**

Zgodnie z art. 8 ust. 2 Ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (tj. Dz. U. z 2021 r. poz. 424). Termin zapłaty określony w umowie **nie może przekraczać 30 dni**, liczonych od dnia doręczenia

dłużnikowi faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru lub wykonanie usługi, a w transakcjach handlowych, w których dłużnikiem jest podmiot publiczny będący podmiotem leczniczym, termin ten nie może przekraczać 60 dni. W przypadku gdy strony ustalą harmonogram spełnienia świadczenia pieniężnego w częściach, termin ten stosuje się do zapłaty każdej części świadczenia pieniężnego. Zgodnie z powyższym, termin zapłaty nie może przekraczać, a nie jest równy 30 dni, zatem nie stanowi on naruszenia bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa, co więcej nie ma istotnego wpływu na poprawę płynności finansowej Gminy.

#### 4. **Zatrudnienie.**

Cel przepisu został wskazany w opinii UZP wydanej po wprowadzeniu go w życie w Prawie zamówień publicznych z 2004 r.:

„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. Przyzwalanie na taką praktykę, tj. uznawanie niepracowniczego statusu pracownika oznacza, że wykonując pracę, uzyskuje on mniej korzystny status prawny (np. ze względu brak prawa do urlopu, brak ochrony wynagrodzenia, odpowiedzialność odszkodowawczą, niezaliczanie okresu pracy do stażu pracy, brak prawa do odzieży ochronnej itd.), podczas gdy zatrudniający ponosi mniejsze koszty, uzyskując te same korzyści co z pracy pracownika zatrudnionego na podstawie umowy o pracę (podobnie w wyroku Sądu Najwyższego z 17.05.2016 r., Sygn. IPK 139/15)”

„Postawienie przez zamawiającego wymogu związanego z zatrudnieniem rodzi po stronie wykonawców konsekwencje związane ze stosowaniem zasad wynikających z przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 2207). Bezpośrednim adresatem tej ustawy są bowiem wykonawcy – przedsiębiorcy, którzy w świetle wyżej wymienionej ustawy i odpowiednich rozporządzeń wykonawczych zobowiązani są do określenia wysokości wynagrodzenia z tytułu umowy o pracę na poziomie nie niższym niż określona kwota minimalna. Oznacza to, że ceny ofertowe wykonawców powinny uwzględniać wynagrodzenia oferowane osobom zatrudnionym przy realizacji zamówienia publicznego na co najmniej minimalnym poziomie, określonym przepisami prawa”.



Zamawiający w myśl powyższego, dookreślił wytyczne dotyczące wymagań zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, aczkolwiek rolą wyspecjalizowanych organów państw, w tym Państwowej Inspekcji Pracy jest nadzór i kontrola przestrzegania przepisów prawa pracy, w szczególności przepisów i zasad bezpieczeństwa i higieny pracy, przepisów dotyczących stosunku pracy, wynagrodzenia za pracę i innych świadczeń wynikających ze stosunku pracy, czasu pracy, urlopów, uprawnień pracowników związanych z rodzicielstwem, zatrudniania młodocianych i osób niepełnosprawnych.

W związku z powyższym zamawiający odstąpił od określenia kar umownych w przedmiotowym zakresie.

#### **5. Dokumentacja stanowiąca obligatoryjny element postępowania (ad. Uwagi dotyczącej § 3 Umowy).**

Wykonawca złożył oświadczenia wstępne (Załącznik Nr 2 do SIWZ) potwierdzające spełnienie warunków udziału w postępowaniu:

- 1) w zakresie sytuacji ekonomicznej lub finansowej;
- 2) w zakresie zdolności technicznych lub zawodowych;
  - potwierdzenie posiadania przez Wykonawcę wiedzy i doświadczenia;
  - potwierdzenia spełniania warunku udziału w postępowaniu polegającego na dysponowaniu osobami posiadającymi uprawnienia do pełnienia samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie.

Ponadto, zgodnie z §1 ust. 2 Umowy zakres robót zostanie wykonany zgodnie z Dokumentacją Budowlaną – Wykonawczą oraz ze Specyfikacją Istotnych Warunków Zamówienia i jej załącznikami, które stanowią integralną część niniejszej umowy. Dlatego też nie ma potrzeby powielania przedmiotowych zapisów w treści umowy.

#### **6. Nadzór nad wykonywanymi robotami**

W odniesieniu do kategorii Nadzór nad wykonaniem robót zapisy dotyczące przedstawicieli stron umowy są fakultatywnym elementem umowy.

Reprezentacja strony Wykonawcy wynika z powszechnie dostępnego Krajowego Rejestru Sądowego, a z uwagi na częste zmiany osób reprezentujących wykonawcę w trakcie realizacji robót, odstąpiono od umieszczania tychże informacji w umowie.

**7. Zapisy dotyczące dokonania zmian osób reprezentujących wykonawcę.**

W załączniku numer 2 do SIWZ Wykonawca oświadcza, że celem potwierdzenia spełniania warunku udziału w postępowaniu polegającego na dysponowaniu osobami posiadającymi uprawnienia do pełnienia samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie dysponuje następującymi osobami posiadającymi uprawnienia określone w rozdziale VII specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Co więcej w przedmiotowym oświadczeniu wskazano zestawienie tabelaryczne – tabela 1.

Tabela 1.

Imię i nazwisko	Uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi w specjalności:	Numer uprawnień budowlanych	Informacja o podstawie do dysponowania wskazaną osobą/osobami (np. umowa o pracę, umowa zlecenie, poleganie na osobach innego podmiotu itp.)
	inżynieryjno – drogowej		
	konstrukcyjno – budowlanej		

Ponadto, zgodnie z treścią §8 ust 2 Umowy w przypadku zmian w osobach wykonujących czynności określone w ust. 1 Wykonawca zobowiązany jest do uaktualnienia złożonego oświadczenia.

**8. Z uwagi na powszechnie obowiązujące przepisy w zakresie naruszania ciszy nocnej zamawiający odstąpił od dookreślenia tegoż obszaru.**

Naruszenie ciszy nocnej reguluje art. 51 ustawy z dnia 20 maja 1971 r. Kodeks wykroczeń (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 281) oraz art. 144 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 1740 z późn. Zm.).

**9. W §5 Umowy w zakresie obowiązków Wykonawcy wskazano w ust. 2 opracowanie planu bezpieczeństwa i ochrony zdrowia przed rozpoczęciem robót, natomiast w ust. 4 wskazano przekazanie zamawiającemu kopii planu bezpieczeństwa i ochrony zdrowia w terminie 7 dni od daty podpisania umowy.**

10. W zakresie postanowień końcowych, jak wskazano w pkt 6 reprezentacja strony Wykonawcy wynika z powszechnie dostępnego Krajowego Rejestru Sądowego, a z uwagi na częste zmiany osób reprezentujących wykonawców w trakcie realizacji robót, odstąpiono od umieszczania tychże informacji w umowie.

Z ramienia Gminy Cieszyn został wyznaczony zespół zadaniowy do spraw realizacji projektu pod nazwą „Szlakiem Cieszyńskiego Tramwaju – rozwój transgranicznej turystyki” zgodnie z treścią następujących:

- 1) Zarządzenie Nr 0050.266.2018 Burmistrza Miasta Cieszyna z dnia 30 kwietnia 2018 r. powołany został zespół zadaniowy do spraw zagospodarowania cieszyńskiego Rynku, ulicy Głębokiej oraz budynku ulicy Zamkowej 1;
- 2) Zarządzenie Nr 0050.38.2021 Burmistrza Miasta Cieszyna z dnia 20 stycznia 2021 roku w sprawie powołania zespołu zadaniowego do spraw realizacji projektu pod nazwą „Szlakiem Cieszyńskiego Tramwaju – rozwój transgranicznej turystyki”.

Z poważaniem

I Z-ca Burmistrza Miasta  
  
Krzysztof Kasztura  
(1)

Sporządził: Grzegorz Kukuczka Inspektor Wieloosobowego Stanowiska  
ds. Inwestycji i Zamówień Publicznych

Rozdzielnik:

- 1 x Radna Rady Miejskiej Cieszyna – Pani Joanna Wowrzeczka
- 1 x Przewodniczący Rady Miejskiej Cieszyna – Pan Remigiusz Jankowski
- 1 x MZD DIZ – a/a