

Nr zamówienia: 217/BZP/2020

Kraków, dn. 29.01.2021 r.

Do wszystkich wykonawców
<https://www.ignatianum.edu.pl/przetargi>

Informacja dla Wykonawców – wyjaśnienia do specyfikacji istotnych warunków zamówienia

Dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „System wsparcia informatycznych narzędzi zarządzania uczelnią w celu doskonalenia jakości kształcenia w Akademii Ignatianum w Krakowie – opracowanie, dostarczenie, wdrożenie, utrzymanie i usługi serwisu gwarancyjnego” - nr zamówienia 217/BZP/2020 prowadzonego przez Akademię Ignatianum w Krakowie

Zamawiający – Akademia Ignatianum w Krakowie informuje, że do powołanego na wstępie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego wpłynęły pytania Wykonawców dotyczące wyjaśnienia treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (siwz). Wobec powyższego Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.) przekazuje niniejszym treść tych pytań (bez ujawniania ich źródła) wraz z odpowiedziami:

Pytanie nr 1:

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pod nazwą: „System wsparcia informatycznych narzędzi zarządzania uczelnią w celu doskonalenia jakości kształcenia w Akademii Ignatianum w Krakowie – opracowanie, dostarczenie, wdrożenie, utrzymanie i usługi serwisu gwarancyjnego” o nr zamówienia (nadany przez Zamawiającego): 217/BZP/2020.

Zgodnie z zapisami Ustawy PZP Zamawiający zobowiązany jest prowadzić postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający przejrzystość oraz zachowanie uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.

Tym czasem, Zamawiający świadomie ogranicza konkurencję, dopuszczając się zapisów preferujących zatrudnienie na etat osób wchodzących w skład kadry projektowej, tj:

§ 1 ust. 13 IPU

„13. Wykonawca zobowiązuje się, że osoby wykonujące czynności polegające na: zarządzaniu zespołami wdrożeniowymi, zarządzaniu zespołami utrzymaniowymi, pracach programistycznych będą zatrudnione przez Wykonawcę jako jego pracownicy (umowa o pracę) w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (tj. Dz. U. 2019 poz. 1040 z późn. zm.), na odpowiednim do rodzaju ich pracy stanowisku, co najmniej przez okres realizacji niniejszej Umowy lub jej Fazy (wg Harmonogramu) lub Etapu (wg Harmonogramu). Obowiązek ten dotyczy także podwykonawców.”

pkt. 10.1) rozdz. III SIWZ:

„Zamawiający, na podstawie art. 29 ust. 3a ustawy Pzp wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę na pod stawie umowy o pracę osób wykonujących czynności polegające na: zarządzaniu zespołami wdrożeniowymi, zarządzaniu zespołami utrzymaniowymi, pracach programistycznych.”

Jako jeden z wiodących liderów na rynku IT obserwujemy znaczący wzrost osób chcących rozpocząć współpracę na podstawie kontaktów B2B. Głównie dotyczy to kadry zarządzającej oraz programistów. Zaznaczyć jednocześnie chcemy, że forma współpracy oraz zatrudnienia podyktowana jest bezpośrednimi decyzjami samych pracowników, którzy preferują zatrudnienie w oparciu o kontrakt B2B. Ponadto, czynności związane z zarządzaniem bądź też pracami zarządczymi trudno nazwać czynnościami polegającymi na wykonaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 Kodeksu pracy. Osoby wykonujące te czynności są samodzielnymi uczestnikami procesu zarządzania projektem i działają samodzielnie. Należy przez to rozumieć, że same wyznaczają sobie zadania i same te zadania realizują.

Potwierdzeniem tego faktu, jest opinia dotycząca art. 29 ust. 3a ustawy Pzp uwzględniająca wspólne stanowisko Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych oraz Generalnego Inspektora Danych Osobowych z dnia 28 kwietnia 2017 r..

Jednocześnie, w przytoczonej powyżej opinii podnoszona jest również kwestia rozpatrywania czynności związanych bezpośrednio z usługami informatycznymi oraz dokonany jest podział usług informatycznych na te, które nie polegają na świadczeniu pracy i tym samym nie kwalifikują się do rozpatrywania ich w kategorii czynności polegających na wykonywaniu pracy w rozumieniu Kodeksu pracy (np. prace programistyczne) oraz czynności takiej jak np. świadczenie usługi help-desk, które to czynności można rozpatrywać jako czynności polegające na wykonywaniu pracy w rozumieniu Kodeksu pracy.

„Do rozważenia pozostają kwestie związane ze świadczeniem niektórych usług informatycznych (np.: świadczonych przez programistów, integratorów systemów etc.), w szczególności, gdy są to osoby o wysokim poziomie kompetencji, posiadające rzadkie specjalizacje i niezbędne certyfikaty potwierdzające fachowość (i których zaangażowanie do realizacji przedmiotu zamówienia jest wymagane już na etapie składania ofert, czy wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu). Wydaje się, że czynności wykonywane przez te osoby nie polegają na świadczeniu pracy. Z kolei inne czynności informatyczne (np. polegające na usłudze help-desku) mogą już mieć charakter czynności polegających na wykonywaniu pracy w rozumieniu Kodeksu pracy.”

W orzecznictwie KIO również możemy znaleźć wyroki wskazujące na wyłączenie Kierownika projektu z wymogu zatrudnienia na umowę o pracę – KIO 36/17 z dnia 27 stycznia 2017 r.

„wymaganie zatrudnienia w oparciu o umowę o pracę nie znajduje uzasadnienia w odniesieniu do Kierownika projektu, Kierownika montażu oraz Specjalisty ds. rozruchów technologicznych. Osoby pełniące tak specjalistyczne funkcje de facto nie wykonują czynności w ramach realizacji przedmiotu zamówienia pod kierownictwem pracodawcy z uwagi na wyspecjalizowany charakter wykonywania określonych czynności. Co więcej, im większe Jest doświadczenie tego typu osób tym nie chętniej skłonne są one do zawarcia umowy o pracę, a wolą pracować na zasadzie wolnej współpracy z wieloma wykonawcami na rynku.,,

Wnosimy zatem o modyfikację zapisów w następujący sposób:

§ 1 ust. 13 IPU

„13. Wykonawca zobowiązuje się, że osoby wykonujące czynności polegające na: świadczeniu usług help-desk będą zatrudnione przez Wykonawcę jako jego pracownicy (umowa o pracę) w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (tj. Dz. U. 2019 poz. 1040 z późn. zm.), na odpowiednim do rodzaju ich pracy stanowisku, co najmniej przez okres realizacji niniejszej Umowy lub jej Fazy (wg Harmonogramu) lub Etapu (wg Harmonogramu). Obowiązek ten dotyczy także podwykonawców.”

pkt. 10.1) rozdz. III SIWZ:

„Zamawiający, na podstawie art. 29 ust. 3a ustawy Pzp wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę na pod stawie umowy o pracę osób wykonujących czynności polegające na: świadczeniu usług help-desk.”

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Powyższa odpowiedź nie prowadzi do zmiany treści SIWZ i Ogłoszenia o zamówieniu.