



Orzecznictwo krajowe dotyczące społecznych zamówień publicznych – dla zaawansowanych

Trener: *Marta Kittel*
Łódź, 21 września 2018 r.



Fundusze Europejskie
Program Regionalny



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Spis treści

- Społeczne zamówienia publiczne w prawie Unii Europejskiej i w Polsce
- Orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej (KIO) dotyczące społecznych zamówień publicznych:
 - zamówienia zastrzeżone- art. 22 ust. 2 i ust.2a ustawy Pzp;
 - obowiązek postawienia wymogów dotyczących zatrudnienia na podstawie umowy o pracę - art. 29 ust. 3a ustawy Pzp;
 - aspekty społeczne stanowiące kryteria oceny ofert- art. 91 ust.2 ustawy Pzp;
 - badanie oferty z rażąco niską ceną- art.90 ustawy Pzp;
 - usługi społeczne – środki ochrony prawnej.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Społeczne zamówienia publiczne w prawie Unii Europejskiej i w Polsce (1)

- Promocja godnej pracy, poszanowanie praw człowieka i prawa pracy, wsparcie społecznego włączenia (w tym osób niepełnosprawnych) ekonomia społeczna i MSP, promocja równych szans.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Spółeczne zamówienia publiczne w prawie Unii Europejskiej i w Polsce (1)

- Zasady „dostępny i przeznaczony dla wszystkich”, włączenie zrównoważonych kryteriów wraz z uwzględnieniem kwestii uczciwego i etycznego handlu przy poszanowaniu zasad traktatowych i dyrektyw w sprawie zamówień publicznych.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej (KIO) dotyczące społecznych zamówień publicznych



Fundusze
Europejskie
Program Regionalny



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne



Projekt współfinansowany przez Unię Europejską z Europejskiego Funduszu Społecznego



Zamówienia zastrzeżone – art.22ust.2 i ust.2a ustawy PZP: (2)

- O zamówienie publiczne mogą ubiegać się wyłącznie zakłady pracy chronionej oraz inni wykonawcy, których działalność, obejmuje społeczną i zawodową integrację osób będących członkami grup społecznie marginalizowanych.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Zamówienia zastrzeżone – art.22ust.2 i ust.2a ustawy PZP: (2)

- Minimalny wskaźnik zatrudnienia ww. osób, nie mniejszy niż 30 % => możliwość podniesienia przez zamawiającego.



Fundusze
Europejskie
Program Regionalny



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Zamówienia zastrzeżone wg. KIO (3)

Wyrok KIO z 28.11.2016 r., KIO 2152/16

- określa możliwość ubiegania się o zamówienie wykonawców zapewniających integrację osób będących członkami grup społecznie marginalizowanych
- opis kryteriów społecznych w art. 22 ustawy pzp wyraźnie wskazuje, że ma się ono odnosić do osób których aktywizacja zawodowa jest trudniejsza, nie zaś polegać samej formie nawiązania stosunku pracy



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Zamówienia zastrzeżone wg. KIO (4)

Wyrok KIO z 1.12.2017 r., KIO 86/17

- status przedsiębiorstwa społecznego determinuje jego główny cel tj. społeczna i zawodowa integracja osób niepełnosprawnych lub defaworyzowanych
- odwołujący nie udowodnił, że prowadzone przez niego przedsiębiorstwo głównie zajmuje się działalnością integracyjną, a przyznał, że jego celem głównym jest działalność reklamowa



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Obowiązek postawienia wymogów dotyczących zatrudnienia na podstawie umowy o pracę – art.29ust.3a ustawy PZP: (5)

- Żądanie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, o ile ich wykonanie polega na pracy wg art. 22 § 1 KP.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Zatrudnienie na podstawie umowy o pracę wg KIO (6)

Wyrok KIO z 24.11.2016 r., sygn. Akt: KIO 2101/16

- w zakresie spółki osobowej, w której wspólnicy będą samodzielnie świadczyli pracę w zakresie czynności określonych przez zamawiającego jako wymaganych stosownie do art. 22 KP, brak jest możliwości zastosowania obowiązku zatrudniania takich osób na umowę o pracę



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Zatrudnienie na podstawie umowy o pracę wg KIO (7)

Wyrok KIO z 28.11.2016 r., sygn. Akt: KIO 2152/16

- praca w ramach stosunku pracy może być i jest wykonywana w wielu zawodach poza siedzibą pracodawcy, także rozkład czasu pracy podlega dostosowaniu do specyfiki pracy, sposób wykonywania nadzoru i kierownictwa
- usługi opiekuńcze mogą być wykonywane w ramach świadczenia pracy



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Zatrudnienie na podstawie umowy o pracę wg KIO (8)

Wyrok KIO z 19.12.2016 r., sygn. Akt: KIO 2280/16

- można wyłączyć z zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osoby wykonujące obsługę nośników zimowego utrzymania dróg



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Zatrudnienie na podstawie umowy o pracę wg KIO (9)

Wyrok KIO z 27.01.2017 r., sygn. Akt: KIO 36/17

- wymóg zatrudnienia na umowę o pracę nie dotyczy kierownika projektu, kierownika montażu, specjalisty ds. rozruchów technologicznych - nie wykonują oni czynności w ramach realizacji zamówienia pod kierownictwem pracodawcy, z uwagi na wyspecjalizowany charakter czynności



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Zatrudnienie na podstawie umowy o pracę wg KIO (10)

Wyrok KIO z 3.04.2017 r., KIO 486/17; KIO 492/17

- klauzula zatrudnienia pracowniczego odnosi się do warunków realizacji zamówienia publicznego, a nie cech, które powinien posiadać podmiot ubiegający się o jego udzielenie. Zatrudnienie pracowników na podstawie umowy o pracę nie jest bowiem kryterium wyboru wykonawcy ani kryterium udzielenia zamówienia



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Zatrudnienie na podstawie umowy o pracę wg KIO (11)

**Wyrok KIO z 14.07.2017 r., KIO 1329/17;
KIO1330/17**

– niezasadny wymóg umowy o pracę dot. Ekspertów kluczowych, inżyniera kontraktu, rezydenta, inspektora nadzoru, głównego technologa, specjalisty ds. rozliczeń



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Aspekty społeczne stanowiące kryteria oceny ofert – art.91 ust.2 ustawy PZP (12)

- „Kryteriami oceny ofert są cena albo cena i inne kryteria odnoszące się do przedmiotu zamówienia, w szczególności jakość, funkcjonalność, parametry techniczne, aspekty środowiskowe, społeczne, innowacyjne, serwis, termin wykonania zamówienia oraz koszty eksploatacji



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Aspekty społeczne stanowiące kryteria oceny ofert wg KIO (13)

Wyrok KIO z 19.05.2016 r. Sygn. Akt: KIO 712/16

- kryterium społeczne zostało zdefiniowane jako liczba zatrudnionych pracowników na podstawie umowy o pracę w pełnym wymiarze czasu pracy przy wykonywaniu czynności w zakresie przyjmowania, transportowania, doręczania, sortowania i wydawania przesyłek pocztowych (m.in.: doręczyciele - listonosze, osoby wydające korespondencję) z uwzględnieniem personelu podwykonawców



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Aspekty społeczne stanowiące kryteria oceny ofert wg KIO (14)

Wyrok KIO z 05.01.2016 r. Sygn. Akt: KIO 2707/15

- nie można odmówić Zamawiającemu możliwości ustalenia kryterium oceny ofert odnoszącego się do aspektów społecznych, taki bowiem cel przyświecał ustawodawcy przy wprowadzaniu regulacji z tym zagadnieniem związanych. Regulacje te miały poprawiać sytuację osób wykonujących de facto obowiązki pracownicze będąc zatrudnionymi na podstawie innych umów, niż umowy wynikające z kodeksu pracy



Fundusze Europejskie
Program Regionalny



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Aspekty społeczne stanowiące kryteria oceny ofert wg KIO (15)

Wyrok KIO z 03.04.2017r. Sygn. Akt: KIO 486/17; KIO 492/17

- kryteria oceny ofert mają odnosić się do przedmiotu zamówienia
- dysponowanie przez Wykonawcę zasobami ludzkimi, z których jest on w stanie wydelegować do realizacji zamówienia przygotowany zespół osób ma znaczący wpływ na jakość wykonania zamówienia



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Badanie oferty z rażąco niską ceną – art.90 ustawy PZP (16)

- Zamawiający zwraca się o udzielenie wyjaśnień, w tym złożenie dowodów jeżeli zaoferowana cena lub koszt, lub ich istotne części składowe, wydają się rażąco niskie w stosunku do przedmiotu zamówienia i budzą wątpliwości zamawiającego



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Badanie oferty z rażąco niską ceną wg KIO (17)

Wyrok KIO z 07.01.2016 r. Sygn. Akt: KIO 2744/15

- należało przyjąć, iż chodzi o dowody zewnętrzne, potwierdzające realność przedstawianych przez wykonawcę kalkulacji elementów składowych ceny oferty. Dowodami takimi mogą być oferty dostawców, podwykonawców, cenniki, faktury za porównywalne dostawy/usługi, umowy o pracę, umowy zlecenia, umowy o dzieło



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Badanie oferty z rażąco niską ceną wg KIO (18)

Wyrok KIO z 18.03.2016 r. Sygn. Akt: KIO 312/16

- aby odpowiedź złożona na wezwanie wystosowane na podstawie art.90 Prawa zamówień publicznych posiadała walor wyjaśnień elementów oferty, mających wpływ na wysokość ceny musi być bardziej szczegółowa w zakresie elementów składających się na zaoferowaną cenę aniżeli sama oferta.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Usługi społeczne – środki ochrony prawnej wg KIO (19)

Wyrok KIO z 27.06.2017 r. , KIO 1127/17

- do korzystania ze środków ochrony prawnej, o którym stanowi przepis art. 179 ust. 1 Pzp, według którego środki ochrony prawnej określone w ustawie przysługują wykonawcy, uczestnikowi konkursu, a także innemu podmiotowi, jeżeli ma lub miał interes w uzyskaniu danego zamówienia oraz poniósł lub może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez zamawiającego przepisów niniejszej ustawy



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Usługi społeczne – środki ochrony prawnej wg SO w Olsztynie (20)

Postanowienie SO w Olsztynie z 25.08.2017 r. IXCa807/17

- prawo do wniesienia odwołania wyczerpująco reguluje przepis art. 180 ust. 1 i 2 ustawy prawo zamówień publicznych i dotyczy to również możliwości wniesienia odwołania w postępowaniu prowadzonym na podstawie art. 138 o prawa zamówień publicznych



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Źródła

- Ustawa z dnia 29 stycznia 2004r. – Prawo zamówień publicznych
- <https://sip.legalis.pl/index.seam>
- Prawo zamówień publicznych. Komentarz, W. Dzierżanowski, J. Jerzykowski, M. Stachowiak, wyd. 5



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Dziękuję za uwagę



**Rzeczpospolita
Polska**



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne



Projekt współfinansowany przez Unię Europejską z Europejskiego Funduszu Społecznego