

Kraków, 19.05.2022 r.  
ZDW/PW/2022/3740/DN-4/BJ  
zn. sprawy: ZDW-DN-4-271-37/22

**Wg rozdzielnika**

**dotyczy: postępowania w sprawie zamówienia pn. Uzyskanie pozwoleń w zakresie usług wodnych, tj. wprowadzania wód opadowych i roztopowych do wód lub do ziemi za pomocą istniejących wylotów kanalizacji deszczowej zlokalizowanych w ciągu dróg wojewódzkich na terenie województwa małopolskiego – z podziałem na etapy: Etap I (nr ZDW-DN-4-271-37/22)**

Zamawiający – Zarząd Dróg Wojewódzkich w Krakowie prowadzący postępowanie jw., niniejszym na podstawie art. 284 ust. 1, 2 i 6 ustawy z dnia 11.09.2019 r. – *Prawo zamówień publicznych* (tekst jedn. Dz. U. z 2021 r. poz. 1129, ze zm., zwanej dalej ustawą PZP) udziela poniżej odpowiedzi na złożone przez Wykonawców wnioski o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) w przedmiotowym postępowaniu, które wpłynęły do Zamawiającego (numeracja pytań oraz kolejność udzielania odpowiedzi jest ustalona przez Zamawiającego):

**Pytanie nr 1:**

*Proszę o wyjaśnienie zapisu pkt. 6 OPZ. Zamawiający wskazał, że osoba na stanowisku autora operatów wodnoprawnych powinna być zatrudniona na umowę o pracę.*

- 1. Czy mowa o tej samej osobie, którą wymieniono w pkt. 3.1.4.2. SWZ?*
- 2. Czy Zamawiający dopuszcza, aby na stanowisku autora operatów, wymienionym w pkt. 3.1.4.2. SWZ znalazł się Wspólnik spółki, wykonujący te same zadania, będący autorem operatów? Wspólnik działa na mocy umowy spółki, nie jest zatrudniony w spółce na podstawie umowy o pracę.*

**Odpowiedź**

W odpowiedzi na przedmiotowe Zamawiający informuje, co następuje:

ad. 1)

Zamawiający potwierdza, iż w pkt 6 OPZ (określającym wymagania dotyczące tzw. klauzuli zatrudnienia) mowa jest o osobie wskazanej w cz. II pkt 3.1.4.2. SWZ – cz. opisowa, czyli osobie, która w ramach niniejszego zamówienia będzie pełniła funkcję AUTORA OPERATÓW WODNOPRAWNYCH, dysponowanie którą przez Wykonawcę jest przedmiotem określonego tam warunku udziału w postępowaniu.

ad. 2)

Zamawiający informuje, iż w kontekście osoby, która w ramach niniejszego zamówienia będzie pełniła funkcję AUTORA OPERATÓW WODNOPRAWNYCH, dysponowanie którą przez Wykonawcę jest wymagane w kontekście wykazania spełniania warunku udziału w postępowaniu określonego w cz. II pkt 3.1.4.2. SWZ – cz. opisowa, nie zostały ustanowione żadne nakazy, czy zakazy w zakresie podmiotowym, tzn. nie jest wykluczone i nie jest narzucone, jaka konkretnie osoba ma tę funkcję pełnić (przy zastrzeżeniu oczywiście konieczności wypełnienia wymagań dotyczących doświadczenia tej osoby określonych w opisie warunku), czyli osobą, która będzie pełniła funkcję AUTORA OPERATÓW WODNOPRAWNYCH, może być również osoba będąca wspólnikiem spółki, jeżeli posiada wymagane w ramach warunku doświadczenie.

W kontekście natomiast wymagań dotyczących tzw. klauzuli zatrudnienia określonych w pkt 6 OPZ Zamawiający wyjaśnia, iż zasadniczo osoby, które w ramach niniejszego zamówienia będą wykonywały wskazane tam czynności, winny być zatrudnione na okoliczność ich realizacji na podstawie stosunku pracy – przy uwzględnieniu oczywiście indywidualnych okoliczności i uwarunkowań konkretnych sytuacji w kontekście elementów konstrukcyjnych legalnej definicji stosunku pracy oraz funkcji i celu przedmiotowego wymogu (jakim jest ochrona pracowników jako słabszych uczestników rynku pracy w kontekście minimalizowania sytuacji nieprawidłowego zastępowania stosunku pracy stosunkami cywilnoprawnymi). W przypadku, jeżeli osobą, która będzie pełniła funkcję AUTORA OPERATÓW WODNOPRAWNYCH, tzn. będzie w ramach zamówienia wykonywać czynności objęte klauzulą zatrudnienia zgodnie z pkt 6 OPZ, byłaby osoba będąca wspólnikiem spółki, czyli osoba niepodlegająca zatrudnieniu (nieposiadająca statusu pracownika tej spółki i niepodlegająca takiemu statusowi), ale obecna i działająca na rynku w oparciu o inne mechanizmy i uregulowania prawne (tzn. osoba mająca status właściciela / współwłaściciela kapitału (pracodawcy)), to wówczas wynikający z art. 6 OPZ wymóg zatrudnienia na podstawie stosunku pracy w odniesieniu do osoby o takim statusie nie będzie miała zastosowania (nie będzie obowiązywać), ponieważ nie jest to osoba podlegająca zatrudnieniu pracowniczemu (z uwagi na status wspólnika spółki), a kontekst wykonywania przez nią czynności nie wpisuje się w definicję stosunku pracy (nie spełnia poszczególnych przesłanek konstrukcyjnych tego pojęcia), analogicznie jak ma to miejsce m.in. w przypadku tzw. samozatrudnienia.

Niniejsze pismo staje się częścią Specyfikacji Warunków Zamówienia.

*Z up. Dyrektora  
Zarządu Dróg Wojewódzkich w Krakowie  
Inga Gęsiarz-Nowak  
Naczelnik Wydziału Zamówień Publicznych*

Rozdzielnik:  
[www.zdw.krakow.pl](http://www.zdw.krakow.pl)  
1 x DN-4 a/a