



Poręba, dnia 23.07.2024r.

Nr sprawy: ZP.271.9.2024

**Wg rozdzielnika**

**Dotyczy postępowania pn.: Sporządzenie projektu planu ogólnego, o którym mowa w art. 13a ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym dla obszaru Gminy Poręba, sporządzenie gminnego programu rewitalizacji Gminy Poręba, sporządzenie strategii rozwoju miasta Poręba.**

Działając na podstawie art. 286 ust. 1 oraz art. 284 ust.2 i ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.) zwanej dalej ustawą, Zamawiający – Gmina Poręba w związku z zapytaniem do treści załącznika do SWZ.

### **Pytania Wykonawcy:**

1. Czy Zamawiający, biorąc specyfikę procesów rewitalizacji (zarówno uwarunkowań formalnych, dotyczących wsparcia gmin w opracowywaniu programów rewitalizacji oraz wsparcia w zakresie realizacji projektów rewitalizacyjnych) bierze pod uwagę wydłużenie czasu doświadczenia Wykonawcy zdobytego podczas opracowywania gminnych/lokalnych programów rewitalizacji do 10 lat? Doświadczenie z 3 ostatnich lat w przypadku tego dokumentu nie jest do końca miarodajne i znacznie ograniczyć może możliwości wzięcia w postępowaniu tym firmom, które specjalizują się w przygotowywaniu dokumentów stanowiących podstawę prowadzenia rewitalizacji.

#### uzasadnienie

Czas, kiedy znaczna większość gmin opracowywała programy rewitalizacji to lata po wejściu w życie Ustawy o rewitalizacji (czyli: 2016/2017). Tworzone wówczas dokumenty obejmowały plan działań rewitalizacyjnych obejmujący horyzont czasowy do 2023 roku (najczęściej). Po zakończeniu okresu obowiązywania programów gminy rozpoczęły prace nad kolejnymi (tak jak Gmina Poręba), te są w przygotowaniu lub w toku.

2. Zamawiający w treści SWZ (Rozdział XVI) stawia następujące wymaganie dotyczące zespołu Wykonawcy:

Wykonawca musi wykazać dysponowanie (dysponuje lub będzie dysponował) osobami niezbędnymi do wykonania niniejszego zamówienia tj.:

1. minimum jedną osobą pełniącą funkcję Głównego Projektanta planu ogólnego (...),
2. jedną osobą posiadającą wykształcenie wyższe oraz doświadczenie w opracowaniu przynajmniej

przynajmniej 2 prognoz oddziaływania na środowisko dla projektów miejscowych planów zagospodarowania przestrzennego lub studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gmin (lub ich zmian),

**Wytwarzający:** Dorota Andrychowska, dnia 23.07.2024r.

Strona 1 z 4



3. jedną osobą - socjologiem, który brał udział w opracowywaniu strategii i gminnego programu rewitalizacji
4. jednym planistą/urbanistą, który brał udział w opracowywaniu strategii i gminnego programu rewitalizacji
5. planistą/specjalistą ds ochrony środowiska, który brał udział w opracowywaniu j/w przygotowując na potrzeby przyjęcia dokumentu dokumentację wynikającą z przepisów ustawy o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko uprawniony do sporządzania Prognoz oddziaływania na środowisko.

treść pytania 2.1

Czy Zamawiający dopuszcza doprecyzowanie wymogów - nadając im brzmienie:

Wykonawca musi wykazać dysponowanie (dysponuje lub będzie dysponował) osobami niezbędnymi do wykonania niniejszego zamówienia tj.:

1. co najmniej jedną osobą pełniącą funkcję Głównego Projektanta Planu Ogólnego (...),
2. co najmniej jedną osobą pełniącą funkcję Specjalisty ds oceny oddziaływania na środowisko dokumentów planistycznych, posiadającą wykształcenie wyższe oraz doświadczenie w opracowaniu przynajmniej przynajmniej 2 prognoz oddziaływania na środowisko dla projektów miejscowych planów zagospodarowania przestrzennego lub studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gmin (lub ich zmian),
3. co najmniej jedną osobą pełniącą funkcję Specjalisty ds rewitalizacji i strategii rozwoju - posiadającą wykształcenie wyższe socjologiczne, który brał udział w opracowywaniu co najmniej 2 strategii (na podstawie znowelizowanych przepisów: Ustawy o prowadzeniu polityki rozwoju- art. 10f, 10e Ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym oraz art 3 pkt 3 i art 9 pkt 5 Ustawy z dnia 6 grudnia 2006 r. o zasadach prowadzenia polityki rozwoju) i co najmniej 2 programów rewitalizacji (na podstawie Ustawy z dnia 9 października 2015 o rewitalizacji lub Wytycznych w sprawie rewitalizacji w programach operacyjnych 2014-2020)
4. co najmniej jedną osobą pełniącą funkcję Specjalisty ds rewitalizacji i strategii rozwoju – posiadającą wykształcenie wyższe z zakresu urbanistyka, planowanie przestrzenne, gospodarka przestrzenna, który brał udział w opracowywaniu co najmniej 2 strategii (na podstawie znowelizowanych przepisów: Ustawy o prowadzeniu polityki rozwoju- art 10f, 10e Ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym oraz art 3 pkt 3 i art 9 pkt 5 Ustawy z dnia 6 grudnia 2006 r. o zasadach prowadzenia polityki rozwoju) i co najmniej 2 programów rewitalizacji (na podstawie Ustawy z dnia 9 października 2015 o rewitalizacji lub Wytycznych w sprawie rewitalizacji w programach operacyjnych 2014-2020);
5. co najmniej jedną osobą pełniącą funkcję Specjalisty ds ocen oddziaływania na środowisko ustaleń dokumentów strategicznych - posiadającą wykształcenie wyższe z zakresu urbanistyka, planowanie przestrzenne, gospodarka przestrzenna, ochrona środowiska - będącego specjalistą ds ocen oddziaływania na środowisko, który brał udział w opracowywaniu ocen j/w przygotowując na potrzeby przyjęcia planów, programów (co najmniej 3 procedury) dokumentację wynikającą z przepisów ustawy o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska

**Wytwarzający:** Dorota Andrychowska, dnia 23.07.2024r.

Strona 2 z 4



oraz o ocenach oddziaływania na środowisko, przy czym co najmniej 2 procedury dotyczyły dokumentów strategii przygotowywanych na podstawie znowelizowanych przepisów j/w uprawniony do sporządzania Prognoz oddziaływania na środowisko.  
uzasadnienie:

Z uwagi na specyfikę prac nad dokumentami będącymi przedmiotem zamówienia takie doprecyzowanie wydaje się zasadne i gwarantuje wyższy poziom prac na rzecz Zamawiającego.

treść pytania 2.2

Czy Zamawiający uważa za zasadne, aby powyższe osoby wykonywały powierzone im zadania w ramach umowy o pracę?

Uzasadnienie Z uwagi na złożoność procesu i konieczność ścisłej współpracy taki wymóg wydaje się zasadny.

### Odpowiedzi Zamawiającego

Ad. 1 Zamawiający wyjaśnia, że ustalając warunek udziału w postępowaniu dotyczący doświadczenia w zakresie gminnego programu rewitalizacji kierował się zasadą proporcjonalności i legalizmu. Zważyć bowiem należy, że trzyletni okres, w którym potencjalny wykonawca (ewentualnie krótszy, jeżeli wykonawca prowadzi działalność krócej) powinien wykazać się przedmiotowym doświadczeniem nie jest okresem dowolnym – wynika on bowiem z przepisu § 9 ust. 1 pkt. 2 rozporządzenia z dnia 23 grudnia 2020 r. Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii w sprawie podmiotowych środków dowodowych oraz innych dokumentów lub oświadczeń, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, a zgodnie z którym:

W celu potwierdzenia spełniania przez wykonawcę warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji dotyczących zdolności technicznej lub zawodowej, zamawiający może, w zależności od charakteru, znaczenia, przeznaczenia lub zakresu robót budowlanych, dostaw lub usług, żądać następujących podmiotowych środków dowodowych:

2) wykazu dostaw lub usług wykonanych, a w przypadku świadczeń powtarzających się lub ciągłych również wykonywanych, w okresie ostatnich 3 lat, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wraz z podaniem ich wartości, przedmiotu, dat wykonania i podmiotów, na rzecz których dostawy lub usługi zostały wykonane lub są wykonywane, oraz załączeniem dowodów określających, czy te dostawy lub usługi zostały wykonane lub są wykonywane należycie, przy czym dowodami, o których mowa, są referencje bądź inne dokumenty sporządzone przez podmiot, na rzecz którego dostawy lub usługi zostały wykonane, a w przypadku świadczeń powtarzających się lub ciągłych są wykonywane, a jeżeli wykonawca z przyczyn niezależnych od niego nie jest w stanie uzyskać tych dokumentów - oświadczenie wykonawcy; w przypadku świadczeń powtarzających się lub ciągłych nadal wykonywanych referencje bądź inne dokumenty potwierdzające ich należyte wykonywanie powinny być wystawione w okresie ostatnich 3 miesięcy;

Co prawda ust. 4 w/w paragrafu przewiduje możliwość wydłużenia 3 letniego okresu, niemniej Zamawiający w ramach rozeznania swoich potrzeb nie ustalił, aby określony pierwotnie warunek udziału w postępowaniu w powyższym zakresie miał naruszać zasadę konkurencyjności. Mając to na względzie Zamawiający nie dokonuje żadnej modyfikacji.

Ad. 2.1 W tym zakresie Zamawiający nie uznaje, aby warunek był wygórowany – jest on proporcjonalny a nadto zgodny z aktualnie obowiązującymi przepisami dotyczącymi planowania i zagospodarowania przestrzennego, stąd Zamawiający nie dokonuje żadnej modyfikacji.

Ad. 2.2

**Wytwarzający:** Dorota Andrychowska, dnia 23.07.2024r.

Strona 3 z 4



Zamawiający w tym zakresie nie ustalił czynności, które w ramach realizacji zamówienia miałyby polegać na wykonywaniu pracy zgodnie z art. 22 § 1 KP, albowiem nie przemawia za tym specyfika zamówienia. W orzecznictwie SN do najważniejszych cech stosunku pracy (wynikających bezpośrednio lub pośrednio z treści wyżej przywołanego art. 22 KP), zalicza się:

- 1) dobrowolność;
- 2) fakt, że jest to zobowiązanie wzajemne;
- 3) osobiste świadczenie pracy (por. wyr. SN z 18.5.2006 r., III UK 30/06, Legalis);
- 4) charakter odpłatny;
- 5) wykonywanie pracy "pod kierownictwem" pracodawcy definiowane jako podporządkowanie pracownika w toku wykonywania pracy (por. wyr. SN z 18.5.2006 r., III UK 30/06, Legalis);
- 6) ciągłość (trwałość) świadczenia pracy;
- 7) fakt, że wykonywanie pracy kwalifikuje się jako stosunek starannego działania w odróżnieniu od zobowiązań rezultatu;
- 8) ponoszenie przez pracodawcę ryzyka w procesie pracy.

Dodatkowo wskazać należy, za stanowiskiem KIO i Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych, iż "Przepis art. 29 ust. 3a PrZamPubl2004 [obecnie art. 95 ust. 1] w całości dotyczy elementów, które składają się na opis przedmiotu zamówienia, natomiast przepis ten nie odnosi się, ani do zamówień zastrzeżonych dla osób marginalizowanych – art. 29 ust. 4 PrZamPubl2004 [obecnie art. 96], ani do warunków udziału w postępowaniu, o których mowa w art. 22 ust. 1b PrZamPubl2004 [obecnie art. 112 ust. 1]. Przepis ten bowiem wprost wskazuje, że to zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia na usługi lub roboty budowlane określa czynności, które nadają się do wykonania w ramach stosunku pracy i dla takich czynności zamawiający ma obowiązek ustawowy wymagać zatrudnienia pracowników na podstawie umowy o pracę, a w konsekwencji zgodnie z art. 36 ust. 2 pkt 8a [obecnie art. 134 ust. 2 pkt 14] określić sposób dokumentowania tego zatrudnienia i rodzaj czynności, które powinny być realizowane przez pracowników wykonawcy lub jeśli zatrudnia on podwykonawców do wykonania tych czynności, także pracowników tych podwykonawców. Nie chodzi zatem w przepisie art. 29 ust. 3a ustawy [obecnie art. 95 ust. 1] o funkcje czy stanowiska, które powinny być utworzone dla realizacji zamówienia, ale o dany zakres czynności, jakie składają się na wykonanie zamówienia, których wykonanie odbywa się na rzecz tego wykonawcy lub podwykonawcy, pod jego kierownictwem, w miejscu i czasie wskazanym przez wykonawcę lub podwykonawcę i za wynagrodzeniem umówionym z wykonawcą lub podwykonawcą. Tym samym rację ma Prezes Urzędu, że nie chodzi tu o osoby, które mają doświadczenie w pełnieniu samodzielnych funkcji w budownictwie, ani stanowiska menedżerskie czy inne stanowiska, choć tworzone w celu prawidłowej realizacji przedmiotu zamówienia, ale o których standardowo nie stosuje się przepisów Kodeksu pracy, ale umowy cywilnoprawne – zlecenie, dzieło, umowy o prawa autorskie. Osoby te oczywiście mogą być w kręgu zainteresowania zamawiającego i ocena ich zdolności czy doświadczenia może być podstawą badania w ramach warunku udziału w postępowaniu, jednak nie o tych osobach jest mowa w art. 29 ust. 3a PrZamPubl2004 [obecnie art. 95 ust. 1].

Mając powyższe na względzie Zamawiający nie określa wymogu zatrudnienia na podstawie stosunku pracy.

**Burmistrz Miasta Poręba**

Ryszard Spyra