

Zmiany w zamówieniach publicznych i oskładkowaniu umów zleceń – czystsze warunki konkurencji

Ossa, 6 grudnia 2014 r.

Marek Kowalski
Grzegorz Baczewski



LEWIATAN



Zamówienia publiczne

Zmiany po uchwaleniu ustawy z dnia z dnia 29 sierpnia 2014 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2014 poz. 1232).





Nowelizacja PZP

W dniu 18 września 2014 r. została opublikowana ustawa z dnia 29 sierpnia 2014 r. o zmianie ustawy - Prawo zamówień publicznych w Dz. U. z 2014 r. poz. 1232.

Przedmiotowa ustawa weszła w życie z dniem 19 października 2014 r.



Najważniejsze zmiany

art. 29

art. 36

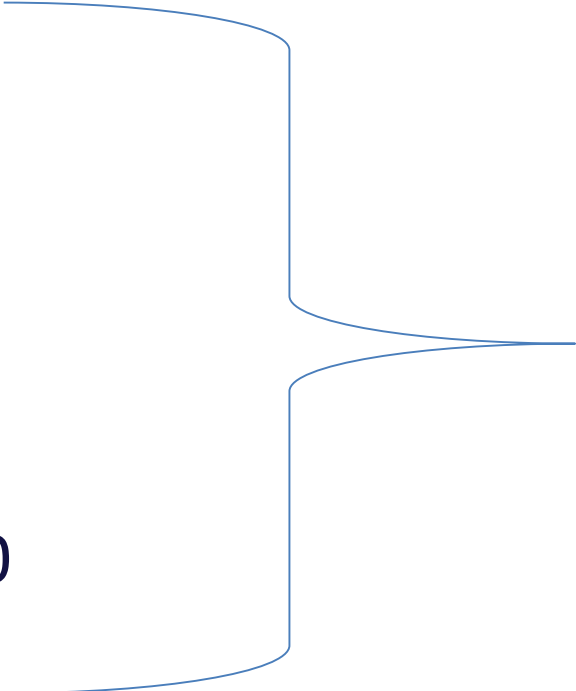
art. 90

art. 91

art. 154

art. 190

art. 198



W sposób pośredni
lub bezpośredni
odnoszą się do
kryterium najniższej
ceny.



Zatrudnienie na podstawie umowy o pracę

Art. 29 PZP- dodano pkt. 4

Art. 29. ust. 4. Zamawiający może określić w opisie przedmiotu zamówienia wymagania związane z realizacją zamówienia, dotyczące:

- 1) zatrudnienia osób:
 - a) bezrobotnych lub młodocianych w celu przygotowania zawodowego, o których mowa w przepisach o promocji zatrudnienia i instytucjach rynku pracy,
 - b) niepełnosprawnych, o których mowa w przepisach o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych,
 - c) innych niż określone w lit. a lub b, o których mowa w przepisach o zatrudnieniu socjalnym - lub we właściwych przepisach państw członkowskich Unii Europejskiej lub Europejskiego Obszaru Gospodarczego;
- 2) utworzenia funduszu szkoleniowego, w rozumieniu przepisach o promocji zatrudnienia i instytucjach rynku pracy, w którym wpłaty pracodawców stanowić będą co najmniej czterokrotność najniższej wpłaty określonej w tych przepisach;
- 3) zwiększenia wpłat pracodawców na rzecz funduszu szkoleniowego, w rozumieniu przepisów o promocji zatrudnienia i instytucjach rynku pracy, do wysokości określonej w pkt 2;
- 4) zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia na roboty budowlane lub usługi, jeżeli jest to uzasadnione przedmiotem lub charakterem tych czynności.**



Art. 29 PZP- c.d.

Wymóg zatrudniania na podstawie umowy o pracę jest nowym instrumentem, szczególnie korzystnym w przypadku zamówień udzielanych na usługi.

Koresponduje z art. 22 KP:

Art. 22. § 1. Przez nawiązanie stosunku pracy pracownik zobowiązuje się do wykonywania pracy określonego rodzaju na rzecz pracodawcy i pod jego kierownictwem oraz w miejscu i czasie wyznaczonym przez pracodawcę, a pracodawca - do zatrudniania pracownika za wynagrodzeniem.

§ 11. Zatrudnienie w warunkach określonych w § 1 jest zatrudnieniem na podstawie stosunku pracy, bez względu na nazwę zawartej przez strony umowy.

→ Skutkiem przyjętego rozwiązania jest eliminacja czynnika zaniżania kosztów pracy.

W art. 36 ust. 2 w pkt. 9 po lit. c dodano się lit. d

W art. 36 ust. 2. w pkt. 9 W przypadku gdy przepisy ustawy nie stanowią inaczej, specyfikacja istotnych warunków zamówienia zawiera również:

9) jeżeli zamawiający przewiduje wymagania, o których mowa w art. 29 ust. 4, określenie w szczególności:

- a) liczby osób, o których mowa w art. 29 ust. 4 pkt 1, i okresu wymaganego zatrudnienia tych osób,
- b) sposobu dokumentowania zatrudnienia osób, o których mowa w art. 29 ust. 4 pkt 1, lub utworzenia albo zwiększenia funduszu szkoleniowego,
- c) uprawnienia zamawiającego w zakresie kontroli spełniania przez wykonawcę wymagań, o których mowa w art. 29 ust. 4, oraz sankcji z tytułu niespełnienia tych wymagań;
- d) rodzaju czynności niezbędnych do realizacji zamówienia, których dotyczą wymagania zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zatrudnienia.



Rażąco niska cena

Dotychczasowa treść art. 90 ust. 1 i 2:

Art. 90. 1. Zamawiający w celu ustalenia, czy oferta zawiera rażąco niską cenę w stosunku do przedmiotu zamówienia, zwraca się do wykonawcy o udzielenie w określonym terminie wyjaśnień dotyczących elementów oferty mających wpływ na wysokość ceny.


2. Zamawiający, oceniając wyjaśnienia, bierze pod uwagę obiektywne czynniki, w szczególności oszczędność metody wykonania zamówienia, wybrane rozwiązania techniczne, wyjątkowo sprzyjające warunki wykonywania zamówienia dostępne dla wykonawcy, oryginalność projektu wykonawcy oraz wpływ pomocy publicznej udzielonej na podstawie odrębnych przepisów.

Art. 90 ust. 1 i 2 PZP – po nowelizacji

Art. 90 ust. 1. Jeżeli cena oferty wydaje się rażąco niska w stosunku do przedmiotu zamówienia i budzi wątpliwości zamawiającego co do możliwości wykonania przedmiotu zamówienia zgodnie z wymaganiami określonymi przez zamawiającego lub wynikającymi z odrębnych przepisów, w szczególności jest niższa o 30% od wartości zamówienia lub średniej arytmetycznej cen wszystkich złożonych ofert, zamawiający zwraca się o udzielenie wyjaśnień, w tym złożenie dowodów, dotyczących elementów oferty mających wpływ na wysokość ceny, w szczególności w zakresie:

- oszczędności metody wykonania zamówienia, wybranych rozwiązań technicznych, wyjątkowo sprzyjających warunków wykonania zamówienia dostępnych dla wykonawcy, oryginalność projektu wykonawcy, kosztów pracy, których wartość przyjęta do ustalenia ceny nie może być niższa od minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust, 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnych wynagrodzeniu za pracę (Dz. U. Nr 200, poz. 1679, z 2004 r. Nr 240, poz. 2407 oraz z 2005 r. Nr 157, poz. 1314); pomocy publicznej udzielonej na podstawie odrębnych przepisów.

2. Obowiązek wykazania, że oferta nie zawiera rażąco niskiej ceny, spoczywa na wykonawcy.



Dodano art. 190 ust.1a PZP (postępowanie przed KIO)

Art. 190 ust. 1a. Ciężar dowodu, że oferta nie zawiera rażąco niskiej ceny, spoczywa na:

wykonawcy, który ją złożył, jeżeli jest stroną albo uczestnikiem postępowania odwoławczego;

zamawiającym, jeżeli wykonawca, który złożył ofertę, nie jest uczestnikiem postępowania.



Dodano art. 198ea PZP

(postępowanie sądowe)

Art. 198 ea. Ciężar dowodu, że oferta nie zawiera rażąco niskiej ceny, spoczywa na:

wykonawcy, który ją złożył, jeżeli stroną postępowania albo interwenientem;

zamawiającym, jeżeli wykonawca, który złożył ofertę, nie jest stroną postępowania albo interwenientem.




Kryteria oceny ofert

Dotychczasowa treść art. 91 ust. 2:

Art. 91. 1. Zamawiający wybiera ofertę najkorzystniejszą na podstawie kryteriów oceny ofert określonych w specyfikacji istotnych warunków zamówienia.


2. Kryteriami oceny ofert są cena albo cena i inne kryteria odnoszące się do przedmiotu zamówienia, w szczególności jakość, funkcjonalność, parametry techniczne, zastosowanie najlepszych dostępnych technologii w zakresie oddziaływania na środowisko, koszty eksploatacji, serwis oraz termin wykonania zamówienia.



Art. 91 ust. 2 i (dodany) 2a PZP

Art. 91 ust. 2. 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.

2a. Kryterium ceny może być zastosowane jako jedyne kryterium oceny ofert, jeżeli przedmiot zamówienia jest powszechnie dostępny oraz ma ustalone standardy jakościowe, z zastrzeżeniem art. 76 ust. 2, a w przypadku zamawiających, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1 i 2, jeżeli dodatkowo wykażą w załączniku do protokołu postępowania, w jaki sposób zostały uwzględnione w opisie przedmiotu zamówienia koszty podnoszone w całym okresie korzystania z przedmiotu zamówienia.



Art. 90 i 91 ust. 2 PZP- c.d. wymiar praktyczny

→ Nowelizacja ww. artykułów skutkuje przeniesienie odpowiedzialności za niedbale przygotowany przetarg na zamawiającego.

→ Eliminacja kryterium 100% cena.




Przykładowe wzory umów, dokumentów i regulaminów



Po art.36b dodano art. 36c PZP

Art. 36c. Przygotowując i przeprowadzając postępowanie zamawiający może korzystać z przykładowych wzorów umów w sprawach zamówień publicznych, regulaminów oraz innych dokumentów, o których mowa w art. 154 pkt. 10, stosowanych przy udzielaniu zamówień.



Art. 154

10) przygotowuje i upowszechnia przykładowe wzory umów w sprawach zamówień publicznych, regulaminów oraz innych dokumentów stosowanych przy udzielaniu zamówień;

17a) przedstawia Prezesowi Rady Ministrów nie rzadziej niż raz na trzy lata plan sposobu wykonywania w latach kolejnych zadań określonych w pkt. 10;



Art. 154 PZP – w praktyce

UZP nie otrzymał dodatkowych środków na przygotowanie i upowszechnianie przykładowych wzorów umów w sprawach zamówień publicznych, regulaminów, oraz innych dokumentów stosowanych przy udzielaniu zamówień.

Rozwiązaniem problemu może okazać się zwrócenie się do Izb Gospodarczych, które znają tworzenie dobrych praktyk dla swojej branży.



Waloryzacja wynagrodzenia



Dodano art. 142 ust. 5

Art. 142 ust. 5. Umowa zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany:

stawki podatku od towarów i usług,

wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3–5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,

zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne



Przepisy przejściowe ustawy nowelizującej

Art. 4. W razie zmiany:

1) stawki podatku od towarów i usług,

2) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3–5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (Dz. U. Nr 200, poz. 1679, z 2004 r. Nr 240, poz. 2407 oraz z 2005 r. Nr 157, poz. 1314),

3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne

– jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania przez wykonawcę zamówienia publicznego, wynikającego z zawartej przed dniem wejścia w życie niniejszej ustawy umowy zawartej na okres dłuższy niż 12 miesięcy, każda ze stron umowy, w terminie 30 dni od dnia wejścia w życie przepisów dokonujących tych zmian, może zwrócić się do drugiej strony o przeprowadzenie negocjacji w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia.



Nowe zasady oskładkowania umów zleceń

Zmiany po uchwaleniu ustawy z dnia z dnia 23 października 2014 r. o zmianie ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. 2014 poz. 1232).





Charakter zmiany

- ▶ Ujednoczenie zasad oskładkowania w razie równoległego wykonywania więcej niż jednej aktywności zawodowej, tj. w razie zbiegu tytułów do ubezpieczeń społecznych
- ▶ Umożliwienie zleceniobiorcom wypracowania chociażby minimalnego świadczenia emerytalnego czy rentowego oraz urealnienie przysługujących im świadczeń z ubezpieczenia wypadkowego (ewentualnie chorobowego)

Składniki klina podatkowego – zlecenie a praca

Składniki klina podatkowego	Praca		Zlecenie (o ile podlega)	
	Pracodawca	Pracownik	Pracodawca	Pracownik
Emerytalne	9,76%	9,76%	9,76%	9,76%
Rentowe	6,5%	1,5%	6,5%	1,5%
Chorobowe		2,45%		2,45%
Wypadkowe	0,67-3,86%		0,67-3,86%	
Zdrowotne		9%		9%
Fundusz Pracy	2,45%			
FGŚP	0,1%			
PIT		18/32%		18/32%

Umowa o pracę i zlecenie – różnica uprawnień

Prawa pracownika									
	Umowa o pracę na czas nieokreślony	Umowa o pracę na czas określony	Umowa zlecenie - jedyne źródło dochodu	Druga i kolejne umowy zlecenie	Umowa o dzieło	Umowa o pracę i umowa zlecenie ten sam pracodawca	Umowa o pracę i umowa zlecenie różny pracodawca (nie student)	Emerytura i umowa zlecenie	Studenci, osoby do 26 r. ż
Okres wypowiedzenia	+	+	-	-	-	-	-	-	-
Urlop	+	+	-	-	-	-	-	-	-
Świadczenie w czasie choroby	+	+	+/-*	-	-	+	-	+/-*	-
Urlop macierzyński	+	+	-	-	-	-	-	-	-
Zasiłek macierzyński	+	+	+/-*	-	-	+	-	-	-
Świadczenie po wypadku w pracy	+	+	+/-**	-	-	+	-	-	-
Bezpłatne leczenie	+	+	+	-	-	+	+/-*	-	-
Emerytura/renta	+	+	+	+/-*	-	+	+/-*	+/-*	-
Prawo do 11h odpoczynku w ciągu doby	+	+	-	-	-	-	-	-	-

* - dobrowolnie; ** - w siedzibie pracodawcy

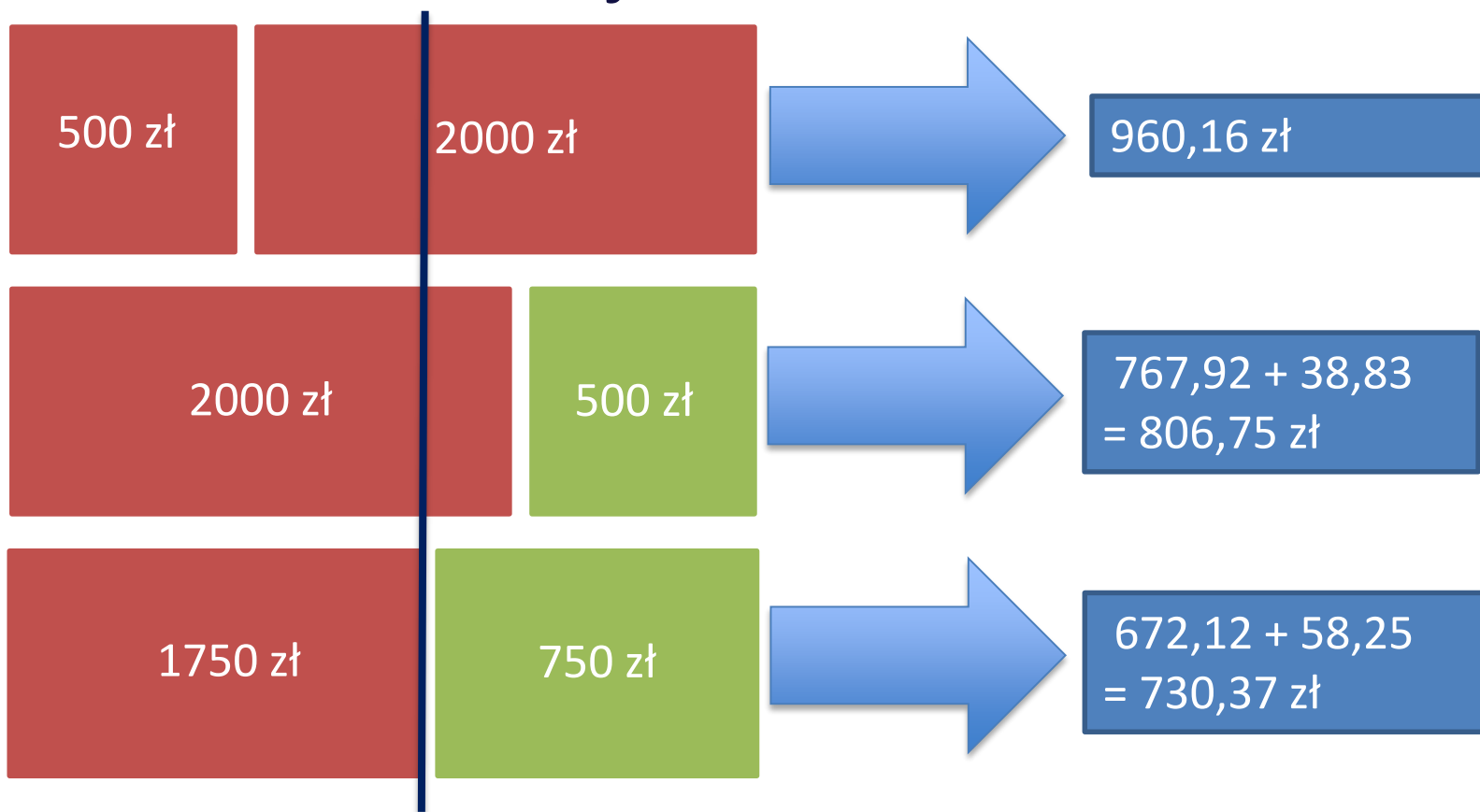
Obowiązek składkowy przy zbiegu tytułów ubezpieczenia – stare rozwiązania

Tytuły ubezpieczenia z tytułu umów zleceń	Emerytalne	Rentowe	Wypadkowe	Chorobowe	Zdrowotne
Pracownik, zleceniodawca – pracodawca	+	+	+	+	+
Pracownik z wynagrodzeniem poniżej minimalnego, zleceniodawca inny niż pracodawca	+	+	+	+/-	+
Pracownik z wynagrodzeniem powyżej minimalnego, zleceniodawca inny niż pracodawca	+/-	+/-	+/-	-	+
Zleceniobiorca, pierwsza umowa	+	+	+	+	+
Zleceniobiorca, kolejna umowa	+/-	+/-	+/-	-	+
Student do 26 lat	-	-	-	-	-

Obowiązek składkowy przy zbiegu tytułów ubezpieczenia – **zmiana zasad**

Tytuły ubezpieczenia z tytułu umów zleceń	Emerytalne	Rentowe	Wypadkowe	Chorobowe	Zdrowotne
Zleceniobiorca, pierwsza umowa poniżej płacy minimalnej	+	+	+	+	+
Zleceniobiorca, pierwsza umowa powyżej płacy minimalnej	+	+	+	+	+
Zleceniobiorca, kolejna umowa, nie opłacono składek od co najmniej płacy minimalnej	+	+	+	-	+
Zleceniobiorca, kolejna umowa, opłacono składki od co najmniej płacy minimalnej	+/-	+/-	+/-	-	+

Objęcie umów składkami w zależności od ich wartości i kolejności zawarcia



Płaca minimalna w 2015 r.

Koszty pracy – zlecenie a praca

Składniki klina podatkowego	Praca		Zlecenie (2500 zł jedna umowa, lub pierwsza 500 zł, druga 2000 zł)	
	Pracodawca	Pracownik	Pracodawca	Pracownik
Emerytalne	244.00	244.00	244.00	244.00
Rentowe	162.50	37.50	162.50	37.50
Chorobowe		61.25		61.25
Wypadkowe	16.75		16.75	
Zdrowotne		194.15		194.15
Fundusz Pracy	61.25			
FGŚP	2.50			
PIT		155.00		143.00
SUMA	487+691.90 = 1178.80		423.25+679.90 = 1103,15	

Koszty pracy – zlecenie a praca

Składniki klina podatkowego	Praca		Zlecenie (pierwsza 2000 zł, druga 500 zł)	
	Pracodawca	Pracownik	Pracodawca	Pracownik
Emerytalne	244.00	244.00	195.20	195.20
Rentowe	162.50	37.50	130.00	30.00
Chorobowe		61.25		49.00
Wypadkowe	16.75		13.40	
Zdrowotne		194.15		194.15
Fundusz Pracy	61.25			
FGŚP	2.50			
PIT		155.00		143.00
SUMA	487+691.90 = 1178.80		338.60+623.35 = 961,95	

Koszty pracy – zlecenie a praca

Składniki klina podatkowego	Praca		Zlecenie (pierwsza 1750 zł, druga 750 zł)	
	Pracodawca	Pracownik	Pracodawca	Pracownik
Emerytalne	244.00	244.00	170.80	170.80
Rentowe	162.50	37.50	113.75	26.25
Chorobowe		61.25		42.88
Wypadkowe	16.75		11.72	
Zdrowotne		194.15		194.15
Fundusz Pracy	61.25			
FGŚP	2.50			
PIT		155.00		143.00
SUMA	487+691.90 = 1178.80		296.28+577.08 = 873.36	



Przepisy przejściowe

 Zmiany w oskładkowaniu umów zleceń
będą obowiązywać od **1 stycznia 2016 r.**



Dziękujemy za uwagę