Kolejny artykuł poświęcony problematyce klauzul społecznych w zamówieniach publicznych dotyczy klauzuli zawartej w treści art. 29 ust 4 ustawy prawo zamówień publicznych .

Wprowadzono do ustawy prawo zamówień publicznych możliwość określenia przez zamawiającego konieczności zatrudnienia przy realizacji zamówienia osób z grup wskazanych w treści tego przepisu.

Przepis ten stanowi możliwość stymulowania integracji społecznej poprzez umożliwienie, czy ułatwienie uzyskanie zatrudnienia osobom z grup zagrożonych wykluczeniem społecznym, określonym w jego treści.

Przepis ten, po zmianie przez art. 1 pkt 42 lit. c ustawy z dnia 22 czerwca 2016 r. (Dz.U.2016.1020) zmieniającej nin. ustawę z dniem 28 lipca 2016 roku brzmi następująco:

Art.  29. [Zasady opisywania przedmiotu zamówienia]

4.  Zamawiający może określić w opisie przedmiotu zamówienia wymagania związane z realizacją zamówienia, które mogą obejmować aspekty gospodarcze, środowiskowe, społeczne, związane z innowacyjnością lub zatrudnieniem, w szczególności dotyczące zatrudnienia:

1) bezrobotnych w rozumieniu [ustawy](https://sip.lex.pl/#/dokument/17091885) z dnia 20 kwietnia 2004 r. o promocji zatrudnienia i instytucjach rynku pracy;

2) młodocianych, o których mowa w przepisach prawa pracy, w celu przygotowania zawodowego;

3) osób niepełnosprawnych w rozumieniu [ustawy](https://sip.lex.pl/#/dokument/16798906) z dnia 27 sierpnia 1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych;

4) innych osób niż określone w pkt 1, 2 lub 3, o których mowa w [ustawie](https://sip.lex.pl/#/dokument/17040282) z dnia 13 czerwca 2003 r. o zatrudnieniu socjalnym (Dz. U. z 2011 r. poz. 225 i 1211 oraz z 2015 r. poz. 1220 i 1567) lub we właściwych przepisach państw członkowskich Unii Europejskiej lub Europejskiego Obszaru Gospodarczego.

W pierwszej kolejności wymaga wyjaśnienia, kto może być zatrudniony jako:

1. **Bezrobotny –** w rozumieniu przepisu art. 2 pkt 2 ustawy z dnia 20 kwietnia 2004 roku o promocji zatrudnienia i instytucjach rynku pracy (Dz.U.2016.645 t.j.)

Art.  2. [Definicje]

2) bezrobotnym - oznacza to osobę, która bezpośrednio przed rejestracją jako bezrobotna była zatrudniona nieprzerwanie na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej przez okres co najmniej 6 miesięcy, oraz osobę niezatrudnioną i niewykonującą innej pracy zarobkowej, zdolną i gotową do podjęcia zatrudnienia w pełnym wymiarze czasu pracy obowiązującym w danym zawodzie lub w danej służbie albo innej pracy zarobkowej albo jeżeli jest osobą niepełnosprawną, zdolną i gotową do podjęcia zatrudnienia co najmniej w połowie tego wymiaru czasu pracy, nieuczącą się w szkole, z wyjątkiem uczącej się w szkole dla dorosłych lub przystępującej do egzaminu eksternistycznego z zakresu programu nauczania tej szkoły lub w szkole wyższej, gdzie studiuje na studiach niestacjonarnych, zarejestrowaną we właściwym dla miejsca zameldowania stałego lub czasowego powiatowym urzędzie pracy oraz poszukującą zatrudnienia lub innej pracy zarobkowej.

Dodam, że osoba taka musi spełniać dodatkowe warunki wynikające z cyt. wyżej ustawy z dnia 20 kwietnia 2004 roku o promocji zatrudnienia i instytucjach rynku pracy.

## Młodociany – w rozumieniu przepisu art. 190 § 1 ustawy Kodeks pracy

### (Dz.U.2016.1666 t.j)

Art.  190. [Młodociany – definicja]

§  1. Młodocianym w rozumieniu kodeksu jest osoba, która ukończyła 16 lat, a nie przekroczyła 18 lat.

## Przy ustaleniu, czy osoba zatrudniona spełnia warunki do uznania ją za pracownika młodocianego trzeba pamiętać, ze zgodnie z treścią §  13 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 26 maja 1996 roku w sprawie przygotowania zawodowego młodocianych i ich wynagradzanie ( Dz.U.2014.232 t.j. ), osoby, które przed ukończeniem nauki zawodu osiągnęły pełnoletność, kończą tę naukę na warunkach określonych dla młodocianych.

1. **Osoba niepełnosprawna** - w rozumieniu przepisu art. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 1997 r.

o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych 1

( Dz. U. z 2016 r. poz. 2046)

art.  1. [Przedmiot ustawy]

Ustawa dotyczy osób, których niepełnosprawność została potwierdzona orzeczeniem:

1) o zakwalifikowaniu przez organy orzekające do jednego z trzech stopni niepełnosprawności określonych w art. 3 lub

2) o całkowitej lub częściowej niezdolności do pracy na podstawie odrębnych przepisów, lub

3) o niepełnosprawności, wydanym przed ukończeniem 16 roku życia

- zwanych dalej "osobami niepełnosprawnymi".

1. **Osoby inne niż określone w pkt 1, 2 lub 3** o których mowa w art. 1 [ustawy](https://sip.lex.pl/#/dokument/17040282) z dnia 13 czerwca 2003 roku ( Dz. U. z 2016 r. poz. 1828 )

Art.  1.

1. Ustawa określa zasady zatrudnienia socjalnego.

2. Przepisy ustawy stosuje się w szczególności do:

1) bezdomnych realizujących indywidualny program wychodzenia z bezdomności, w rozumieniu przepisów o pomocy społecznej,

2) uzależnionych od alkoholu,

3) uzależnionych od narkotyków lub innych środków odurzających,

4) chorych psychicznie, w rozumieniu przepisów o ochronie zdrowia psychicznego,

5) długotrwale bezrobotnych w rozumieniu przepisów o promocji zatrudnienia i instytucjach rynku pracy,

6) zwalnianych z zakładów karnych, mających trudności w integracji ze środowiskiem, w rozumieniu przepisów o pomocy społecznej,

7) uchodźców realizujących indywidualny program integracji, w rozumieniu przepisów o pomocy społecznej,

8) osób niepełnosprawnych, w rozumieniu przepisów o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych,

którzy podlegają wykluczeniu społecznemu i ze względu na swoją sytuację życiową nie są w stanie własnym staraniem zaspokoić swoich podstawowych potrzeb życiowych i znajdują się w sytuacji powodującej ubóstwo oraz uniemożliwiającej lub ograniczającej uczestnictwo w życiu zawodowym, społecznym i rodzinnym.

Omawiany przepis art. 29 ust. 4 ustawy prawo zamówień publicznych daje możliwość zamawiającemu, który chce realizować politykę wspierania zatrudniania osób niepełnosprawnych, bezrobotnych, młodocianych lub innych osób niż określone w pkt 1, 2 lub 3, o których mowa w [ustawie](https://sip.lex.pl/#/dokument/17040282) z dnia 13 czerwca 2003 r. o zatrudnieniu socjalnym może korzystać z instrumentów polegających na narzuceniu warunków realizacji świadczenia przez obowiązek ich zatrudnienia.

Zamawiający, określając wymogi o charakterze zatrudnieniowym w oparciu o przepis art. 29 ust. 4 ustawy prawo zamówień publicznych powinien w treści SIWZ określić w szczególności:

1. liczbę osób z poszczególnych grup, których zatrudnienie jest wymagane,
2. okresu wymaganego zatrudnienia osób, których dotyczą te wymagania. Należy pamiętać, że okres zatrudnienia nie powinien być dłuższy niż okres realizacji przedmiotu zamówienia,
3. uprawnienia zamawiającego w zakresie kontroli spełniania ustalonych wymogów w czasie realizacji zamówienia ( trwania umowy lub innego okresu czasu, jeśli tak wynika z zapisów umowy ),
4. sankcji z tytułu niespełnienia ustalonych wymagań.

Zapisy wskazane powyżej nie są katalogiem zamkniętym, ponieważ art. 36 ust 2 pkt 9 ustawy prawo zamówień publicznych wskazuje na zapisy, które w szczególności powinny być zamieszczone w treści SIWZ , w przypadku gdy zamawiający przewiduje wymagania, o których mowa w art. 29 ust. 4.

Oznacza to, że jest możliwe określenie innych wymagań.

Analizując zapisy art. 29 ust 4 ustawy prawo zamówień publicznych i możliwości jakie daje on zamawiającemu można stwierdzić, że jest to przepis pozwalający na zobowiązanie wykonawców do zatrudnienia osób z grup społecznie marginalizowanych.

Barbara Kunysz – Syrytczyk , 11. 2016 roku