



OBP-ZO-25/2012

Data publikacji: 22 marca 2012 r.

ZAPYTANIE OFERTOWE

Na wykonanie opinii prawnej na potrzeby realizacji projektu „Obywatelskie Biuro Porad” współfinansowanego ze środków Unii Europejskiej w ramach Europejskiego Funduszu Społecznego.

Zamawiający:

Nazwa: Stowarzyszenie Kastor – Inicjatywa dla Rozwoju

Adres: ul. Powstańców 9, 05-240 Tłuszcz

Telefon: 29 646-23-51

fax. 29-642-40-46

e-mail: zapytania@obywatelskiebiuroporad.pl

REGON: 140553590

NIP: 113-261-12-67

Przedmiot zapytania ofertowego:

Wykonanie opinii prawnej na potrzeby realizacji projektu „Obywatelskie Biuro Porad” współfinansowanego ze środków Unii Europejskiej w ramach Europejskiego Funduszu Społecznego.

Przedmiot zamówienia obejmuje wykonanie opinii prawnej w zakresie zagadnień związanych z prawem pracy i ubezpieczeń społecznych.

Zakres podmiotowy opinii stanowi załącznik nr 3 do niniejszego zapytania ofertowego.

Istotne warunki zamówienia:

Wykonawca dostarczy opinię prawną do biura: Stowarzyszenie Kastor – Inicjatywa dla Rozwoju, 05-240 Tłuszcz, ul. Powstańców 9.

Wszelkie szczegółowe informacje dotyczące zagadnień jakie ma zawierać opinia prawna zostaną przekazane Wykonawcy wybranemu do realizacji zamówienia.

Wymogi formalne:

1. Oferta powinna zawierać:

- nazwę i adres oferenta;

- wypełniony formularz oferty zawierający łączną cenę brutto za wykonanie oraz dostarczenie



opinii prawnej do siedziby zamawiającego - pod pojęciem ceny Zamawiający rozumie kwotę zawierającą podatek VAT (załącznik nr 1);

- oświadczenie o braku powiązań kapitałowych lub osobowych (załącznik nr 2);

- dokumenty potwierdzające doświadczenie w przygotowywaniu opinii prawnych (referencje, potwierdzenia od kontrahentów) zawierające informacje o ilości przygotowanych opinii.

2. Oferta powinna być dostarczona pocztą internetową na adres: zapytania@obywatelskiebiuroporad.pl, przesłana faxem na numer 29-642-40-46 lub doręczona do siedziby Zamawiającego.

3. Zamawiający zastrzega sobie prawo do:

- zmiany lub uzupełnienia treści zapytania,
- unieważnienia postępowania na każdym etapie bez podania przyczyn; z tytułu unieważnienia postępowania, Wykonawcom nie przysługuje żadne roszczenie w stosunku do Zamawiającego,
- wezwania Wykonawcy, w przypadku stwierdzenia uchybień formalnych w ofercie, do złożenia w określonym terminie, stosownych oświadczeń, wyjaśnień lub dokumentów,
- poprawy omyłek rachunkowych w obliczeniu ceny (za zgodą Wykonawcy), o czym poinformowani zostaną wszyscy Wykonawcy składający oferty,
- poprawy oczywistych omyłek pisarskich.

4. W przypadkach uzasadnionych specyfiką przedmiotu zamówienia, dopuszcza się przeprowadzenie negocjacji z Wykonawcą, który złożył najkorzystniejszą ofertę.

5. Przystępując do postępowania Wykonawca akceptuje warunki opisane w zapytaniu ofertowym oraz zobowiązuje się do podpisania w podanym terminie umowy z Zamawiającym.

Terminy:

Termin składania ofert upływa 02.04.2012 r. godz. 14.00

Termin wykonania opinii ustala się na 7 dni od złożenia zamówienia potwierdzonego przez Wykonawcę.

Zamawiający ogłosi wybór Wykonawcy na swojej stronie internetowej oraz prześle informację o wyniku postępowania do każdego Wykonawcy, który złożył ofertę.

Kryteria wyboru oferty:

Zamawiający udzieli zamówienia Wykonawcy, którego oferta zostanie uznana za najkorzystniejszą według kryteriów:

- 1. Cena – waga 70%;**



Sposób obliczenia i przyznania punktów dla badanej oferty:

$$C_i = \frac{\text{cena oferowana najniższa brutto}}{\text{cena badanej oferty}} \times 70\% \times 100$$

Zamawiający zastosuje zaokrąglenie wyników do dwóch miejsc po przecinku.

2. Doświadczenie w przygotowywaniu opinii prawnych – waga 30%;

W przypadku doświadczenia ilość wykonanych opinii prawnych liczona będzie według przedłożonych przez Oferenta dokumentów potwierdzających wykonanie opinii i ich ilość.

Sposób obliczenia i przyznania punktów dla badanej oferty:

$$D_i = \frac{\text{ilość wykonanych opinii w ofercie badanej}}{\text{największa ilość opinii ze wszystkich ofert}} \times 30\% \times 100$$

Zamawiający zastosuje zaokrąglenie wyników do dwóch miejsc po przecinku.

Kontakt:

Każdy Wykonawca może zwrócić się do Zamawiającego drogą elektroniczną o wyjaśnienia związane z przedmiotem zapytania ofertowego. Zamawiający z Wykonawcami będzie porozumiewać się telefonicznie lub drogą elektroniczną.



OBP-ZO-25/2012

Stowarzyszenie Kastor – Inicjatywa dla Rozwoju
ul. Powstańców 9
05-240 Tuszcz
fax. 29-642-40-46
email: zapytania@obywatelskiebiuroporad.pl

Dane Oferenta
(wraz z adresem e-mail):

.....
.....
.....
.....

FORMULARZ OFERTY

Wykonanie opinii prawnej na potrzeby realizacji projektu „Obywatelskie Biuro Porad” współfinansowanego ze środków Unii Europejskiej w ramach Europejskiego Funduszu Społecznego.

Oferuję wykonanie opinii prawnej w zakresie zagadnień związanych z prawem pracy i ubezpieczeń społecznych, zgodnie z zapytaniem ofertowym nr OBP-ZO-25/2012

za łączną cenę brutto..... zł

(słownie:.....).

Ponadto oświadczam, że zapoznałem/am się z przedmiotem i warunkami zamówienia i akceptuję je do realizacji.

Data:.....

pieczęć i podpis Oferenta
(w przypadku przesyłania oferty faksem lub w wersji zeskanowanej)



Załącznik nr 2

.....
(miejsowość, data)

.....
(pieczęćka Oferenta)

OŚWIADCZENIE O BRAKU POWIĄZAŃ KAPITAŁOWYCH LUB OSOBOWYCH

Ja niżej podpisany(a)

.....
oświadczam, że jako Oferent składający ofertę dotyczącą wykonania opinii prawnej na potrzeby realizacji projektu „Obywatelskie Biuro Porad” współfinansowanego ze środków Unii Europejskiej w ramach Europejskiego Funduszu Społecznego nie jestem powiązany osobowo lub kapitałowo z Zamawiającym. Przez powiązania osobowe lub kapitałowe rozumie się wzajemne powiązania pomiędzy Zamawiającym lub osobami upoważnionymi do zaciągania zobowiązań w imieniu Zamawiającego lub osobami wykonującymi w imieniu Zamawiającego czynności związane z przygotowaniem i przeprowadzeniem procedury wyboru Wykonawcy a Wykonawcą, polegające w szczególności na:

- ✓ uczestniczeniu w spółce jako wspólnik spółki cywilnej lub spółki osobowej;
- ✓ posiadaniu co najmniej 10% udziałów lub akcji;
- ✓ pełnieniu funkcji członka organu nadzorczego lub zarządzającego, prokurenta, pełnomocnika;
- ✓ pozostawaniu w związku małżeńskim, w stosunku pokrewieństwa lub powinowactwa w linii prostej (rodzice, dzieci, wnuki, teściowie, zięć, synowa), w stosunku pokrewieństwa lub powinowactwa w linii bocznej do drugiego stopnia (rodzeństwo, krewni małżonka/i) lub pozostawania w stosunku przysposobienia, opieki lub kurateli.

.....
podpis Oferenta



OPIS SYTUACJI

Pracodawca – charakterystyka podmiotu:

Pracodawca to spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, powstała w czerwcu 2005 roku, z organem powołanym do reprezentowania – zarządem dwuosobowym, gdzie do reprezentowania spółki uprawnionych jest dwóch członków zarządu działających łącznie. Aktualnie spółka nie posiada organów, w tym zarządu, przy czym nie ustanowiono kuratora celem doprowadzenia do powołania organów.

Jest to tzw. spółka córka, gdzie 70% udziałów ma duża spółka SA i 30% były prezes. Aktualnie 30% udziałów byłego prezesa zostało odsprzedanych innemu podmiotowi, przy czym przedmiotowa zmiana nie została uwzględniona w Krajowym Rejestrze Sądowym.

Według Krajowego Rejestru Sądowego na chwilę obecną spółka nie została rozwiązana, nie otwarto jej likwidacji, nie ogłoszono upadłości, nie zawieszono jej działalności, nie zmieniono siedziby, spółka formalnie nadal prowadzi działalność gospodarczą.

Wiosną 2007 roku nastąpiła faktyczna zmiana siedziby Spółki, bez adnotacji w Krajowym Rejestrze Sądowym, poprzez przeniesienie biura do oddziału większościowego 70% udziałowca.

Latem 2007 roku zostali zwolnieni wszyscy pracownicy oprócz prezesa i jednej pracownicy, która wówczas była w ciąży.

W styczniu 2009 roku sąd gospodarczy oddalił wniosek spółki o ogłoszenie upadłości na podst. art. 13 ust. 1 ustawy z dnia 28 lutego 2003 roku Prawo upadłościowe i naprawcze (tekst jednolity: Dz.U. z 2009 roku Nr 175, poz.1361 z późn.zm.), tj. ze względu na fakt, iż majątek niewypłacalnego dłużnika nie wystarczał na zaspokojenie kosztów postępowania.

W listopadzie 2009 roku nastąpiła rezygnacja członków zarządu z funkcji prezesów i od tamtej pory spółka nie posiada powołanego zarządu ani innych osób podmiotów wyznaczonych do reprezentowania i prowadzenia spraw spółki. Według wiedzy zatrudnionej aktualnie ostatniej pracownicy (tj. tej, z którą nie rozwiązano umowy o pracę w 2007 roku ze względu na stan ciąży) spółka nie prowadzi od listopada 2009 roku żadnej działalności.

Pracownik – charakterystyka podmiotu:

Pracownica jest zatrudniona od dnia 01.09.2005 roku, na umowę o pracę na czas nieokreślony, w wymiarze pełnego etatu.

Od dnia 17.07.2008 roku do dnia 16.07.2011 roku pracodawca udzielił pracownicy urlopu wychowawczego w celu sprawowania osobistej opieki nad synem urodzonym w dniu 07.08.2007 roku. W trakcie trwania powyższego urlopu wychowawczego w dniu 02.08.2010 roku pracownica urodziła kolejne dziecko, córkę.

Z dniem 12.02.2010 roku biuro rachunkowe prowadzące sprawy księgowe i kadrowe spółki rozwiązało z nią umowę. Do ZUS zaprzestano przekazywania comiesięcznych obowiązkowych deklaracji o zatrudnieniu pracowników, ostatni raport dotyczący wymienionej pracownicy wysłano za styczeń 2010 roku. Według wiedzy wzmiankowanej



pracownicy pracodawca nie zlecił prowadzenia spraw pracowniczych i księgowych innej firmie rachunkowej.

W zaistniałej sytuacji (brak zarządu i biura rachunkowego), nie mogąc uzyskać potwierdzenia zatrudnienia od pracodawcy oraz nie mając możliwości skutecznego doręczenia korespondencji dotyczącej chociażby woli skorzystania z urlopu wychowawczego w celu sprawowania osobistej opieki nad córką, pracownica złożyła pozew do sądu pracy w sierpniu 2011 roku o ustalenie istnienia stosunku pracy. Istotnym jest, że powództwo wytoczone przez pracownicę nie dotyczyło roszczeń o zapłatę wynagrodzenia ani nie obejmował jakichkolwiek innych roszczeń finansowych, a także roszczenia o wydanie świadectwa pracy.

Ze swojej strony pracownica wysyłała na adres siedziby spółki korespondencję:

- 13.04.2010 roku wezwanie do pracodawcy o przysłanie PIT za 2009 rok,
- 20.04.2010 roku zaświadczenie lekarskie stwierdzające ciążę dotyczącą córki,
- 24.08.2010 roku dokumenty stwierdzające urodzenie córki i prośbę o wypłatę zasiłku macierzyńskiego oraz oświadczenie, że nadal pracownica chce korzystać z przerwanych urlopu wychowawczego dotyczącego opieki nad synem i będzie chciała korzystać z kolejnego urlopu wychowawczego na córkę,
- 07.06.2011 roku podanie o udzielenie pracownicy urlopu wychowawczego w celu sprawowania osobistej opieki nad córką.

W/w korespondencja każdorazowo wysyłana była listami poleconym z potwierdzeniem odbioru, przy czym wróciła z adnotacją "firma nieznana", "firma wyprowadziła się" itp.

Korespondencja sądowa w postaci wezwań z sądu pracy również wróciła nieodebrana przez spółkę z analogicznymi adnotacjami.

PROBLEMY WYNIKAJĄCE Z POWYŻSZEJ SYTUACJI DLA PRACOWNICY:

1/ W celu skorzystania z opieki lekarskiej, przed każdą wizytą u lekarza musi ona przedstawić zaświadczenie o zgłoszeniu do ubezpieczeń.

Z powodu braku możliwości otrzymania od pracodawcy takiego zaświadczenia (brak kontaktu w jakiegokolwiek formie), praktycznie co miesiąc musi uzyskiwać zaświadczenie z ZUS w Wołominie.

2/ Z powodu braku możliwości uzyskania zasiłku macierzyńskiego z tytułu urodzenia córki, w sierpniu 2010 roku pracownica zwróciła się do ZUS o wypłatę zasiłku macierzyńskiego z pominięciem pracodawcy. Po przeprowadzeniu kontroli ZUS wypłacił pracownicy zasiłek, uznając, że pomimo braków w dokumentacji pochodzącej od pracodawcy (wzmiankowany uprzednio brak wysyłania przez pracodawcę comiesięcznych deklaracji o zatrudnieniu pracownicy począwszy od lutego 2010 roku), nie można zakwestionować podlegania przez nią ubezpieczeniom emerytalnym i rentowym z tytułu przebywania na urlopie wychowawczym.

3/ Dopóki nie zostanie wyjaśniona sytuacja dotycząca zatrudnienia pracownicy, nie może ona zarejestrować się jako osoba bezrobotna. W powiatowym urzędzie pracy z tego powodu odmówiono jej rejestracji.



4/ Ponadto niewyjaśniona sytuacja dotycząca zatrudnienia utrudnia jej podjęcie nowej pracy.

5/ Z powodu braku uzyskania od pracodawcy zaświadczenia o udzieleniu urlopu wychowawczego w celu sprawowania osobistej opieki nad córką, pracownica nie mogła i nie może złożyć wniosku do Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej o zasiłek wychowawczy.

6/ Pracownica nie posiada potwierdzenia od pracodawcy przerwania urlopu wychowawczego z tytułu opieki nad synem oraz rozpoczęcia korzystania z urlopu macierzyńskiego z racji urodzenia córki. Ponadto pracownica nie posiada potwierdzenia od pracodawcy, że po zakończeniu korzystania z urlopu macierzyńskiego na córkę, kontynuowała przerwany urlop wychowawczy na syna. Pracownica nie dysponuje również potwierdzeniem uzyskania urlopu wychowawczego w celu sprawowania osobistej opieki nad córką, ponieważ nie sposób było doręczyć korespondencji pracodawcy. W rezultacie powyższe okoliczności dowodzą niepewności sytuacji prawnej pracownicy w relacjach z pracodawcą.

7/ Pracownica nie posiada wiedzy, w jaki sposób prawidłowo uzasadnić interes prawny w wytoczeniu powództwa o ustalenie istnienia stosunku pracy.

PYTANIA STANOWIĄCE STRICTE PRZEDMIOT OPINII PRAWNEJ:

1/ Czy w powyższej sytuacji należy uznać, że pracownica jest zatrudniona czy nie? Czy ma prawo do korzystania z praw pracownika?

2/ Czy należy uznać, że wskutek urodzenia córki w dniu 02.08.2010 roku został przerwany urlop wychowawczy z tytułu opieki nad synem i udzielony urlop macierzyński na córkę? W sytuacji odpowiedzi pozytywnej na poprzednie pytanie - czy można przyjąć, że po zakończeniu urlopu macierzyńskiego na córkę, pracownica kontynuowała urlop wychowawczy z tytułu opieki nad synem? W razie pozytywnej odpowiedzi na wcześniejsze pytanie - czy można uznać, że po zakończeniu korzystania z urlopu wychowawczego dotyczącego opieki nad synem, pracownica uzyskała urlop wychowawczy w celu sprawowania osobistej opieki nad córką?

3/ Czy urlop wychowawczy dotyczący opieki nad synem udzielony w okresie od lipca 2008 roku do lipca 2011 roku pracownica ma zaliczony w całości tak jak został udzielony przez pracodawcę, czy tylko do stycznia 2010 roku (ostatni raport wysłany do Zus)?

Założenie hipotetyczne - jeżeli pracownica uzna, że urlop wychowawczy zakończył się z dniem 31 stycznia 2010 roku (według ostatniej deklaracji wysłanej przez pracodawcę do ZUS) lub z dniem 16 lipca 2011 roku (tj. termin końcowy urlopu wychowawczego), to czy od tego czasu ma ona prawo do wynagrodzenia.

4/ Kto zajmie się rozliczeniem zatrudnienia pracownicy począwszy od lutego 2010 roku, uzupełni dokumenty, dokona rozliczenia lat pracy, uiszcza składki, itp.



5/ Czy pomimo tego że, aktualnie ZUS potwierdza zgłoszenie do ubezpieczeń pracownicy, może ona korzystać z opieki lekarskiej związanej z NFZ? Czy jest możliwość, że zostanie ona za to obciążona kosztami leczenia (poród oraz opieka w czasie ciąży i później, pracownica korzystała z podstawowej i specjalistycznej opieki lekarskiej, ponadto pod jej ubezpieczenie są włączone dzieci)?

6/ Jakie w przedmiotowej sytuacji mogą być konsekwencje ze strony urzędu skarbowego?

7/ Jak według przepisów prawa powinna zachować się spółka i współdziałowcy, w sytuacji gdy członkowie zarządu zrezygnowali z członkostwa, co skutkowało zaistnieniem braku organów, w tym organu powołanego do reprezentowania spółki? Kto, w jaki sposób, w jakim terminie powinien powołać nowe władze? Kto może egzekwować i w jaki sposób powołanie nowych władz?

8/ Czy pracownicy mogą i w jaki sposób spowodować powołanie nowych organów spółki?

9/ Jaki ma skutek brak powołania organów spółki na zainicjowaną przez pracownicę wspomnianym uprzednio pozwem sprawę z zakresu prawa pracy? Jakie czynności procesowe powinna podjąć pracownica – powódka? Jakie powinny być decyzje sądu pracy w przedmiotowej sytuacji?

10/ W jaki sposób pracownica powinna uzasadnić wytoczone powództwo, aby prawidłowo umotywić interes prawny w sprawie o ustalenie istnienia stosunku pracy?

11/ Jak w przedmiotowej sytuacji rozwiązać umowę o pracę:

- jaki przyjąć okres wypowiedzenia,
- jak doręczyć pismo zawierające oświadczenie pracownicy o wypowiedzeniu umowy o pracę,
- z jaką datą uznać ustanie stosunku pracy,
- czy w niniejszej sprawie wchodzi w grę rozwiązanie umowy o pracę przez pracownicę bez wypowiedzenia,
- czy pracownicy należy się odprawa/odszkodowanie i w jakiej wysokości,
- kto powinien wystawić świadectwo pracy) ?

12/ Kto może wyrejestrować pracownicę z ZUS, jeśli pracodawca nie ma organów do tego powołanych, z uwzględnieniem zaległości w prowadzeniu dokumentacji kadrowej? Jakie działania powinien podjąć ZUS w sytuacji, gdy posiada wiedzę o zaniechaniu przez pracodawcę składania miesięcznych deklaracji o podleganiu przez pracownika ubezpieczeniu, przy jednoczesnym braku wyrejestrowania pracownika przez pracodawcę?

13/ Czy mogą być jakiegokolwiek negatywne konsekwencje dla pracownicy wynikające z niepewności jej sytuacji prawnej w zakresie istnienia stosunku pracy?



WYKAZ KSEROKOPII DOKUMENTÓW, W OPARCIU O KTÓRE MA ZOSTAĆ SPORZĄDZONA PRZEDMIOTOWA OPINIA PRAWNA:

- 1/ ksero umowy o pracę zawartą pomiędzy Sp. z o.o. a pracownicą
- 2/ ksero podań o udzielenie urlopu wychowawczego na syna wraz ze zmianami (2 pisma),
- 3/ ksero zaświadczenia od pracodawcy o udzielonym urlopie wychowawczym z dnia 01.10.2009 roku
- 4/ ksero korespondencji z biurem rachunkowym o zakończeniu współpracy
- 5/ ksero korespondencji wysyłanej do pracodawcy z adnotacjami zwrotnymi poczty
 - a) ksero zaświadczenia lekarskiego stwierdzającego ciążę z dnia 06.04.2010 roku, wysłane 28.04.2010 roku (3 strony)
 - b) ksero podania z dnia 10.08.2010 roku o wypłatę zasiłku macierzyńskiego z oświadczeniem o korzystaniu z urlopu wychowawczego wysłane 24.08.2010 roku (4 strony)
 - c) ksero pisma wzywającego do wydania PIT -11 za 2010 rok z dnia 13.04.2011 roku (2 strony)
 - d) ksero podania o udzielenie urlopu wychowawczego z dnia 06.06.2011 r. wysłane 07.06.2011 roku (3 strony)
- 6/ ksero wniosku do ZUS o wypłatę zasiłku macierzyńskiego z pominięciem zakładu pracy wraz decyzją przyznającą zasiłek macierzyński (3 strony)
- 7/ pozew do Sądu Pracy z dnia 27.07.2011 roku (3 strony)
- 8/ ksero zaświadczenie z ZUS o zgłoszeniu do ubezpieczeń społecznych z dnia 10.01.2012 roku
- 9/ ksero decyzji Powiatowego Urzędu Pracy z dnia 24.01.2012 roku odmawiającej uznania jako osoby bezrobotnej wraz z odwołaniem do Wojewody Mazowieckiego (5 stron)
- 10/ ksero korespondencji wysyłanej przez pracownika z informacją o braku zarządu
 - a) do współudziałowca i jego odpowiedź (2 strony)
 - b) do Krajowego Rejestru Sądowego i jego odpowiedź (2 strony)
- 11/ ksero decyzji Burmistrza Miasta z dnia 22.10.2009 roku przyznającej między innymi zasiłek wychowawczy