



Uczestnicy postępowania
Nr WZ.272.29.2024

Dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na zadanie „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek oraz paczek pocztowych, przesyłek kurierskich oraz ewentualnych zwrotów przesyłek niedoręczonych – na potrzeby Starostwa Powiatowego w Suchej Beskidzkiej”

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 oraz art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024r. poz. 1320 ze zm.), zwanej dalej ustawą, informuję, że wpłynęły do Zamawiającego pytania od Wykonawcy do treści specyfikacji warunków zamówienia.

W związku z powyższym przytaczamy ich treść udzielając stosownej odpowiedzi. Zapisy niniejszego pisma są wiążące dla wszystkich uczestników postępowania.

Pytanie nr 14

Zamawiający w części nr II OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA w ust. 2.11-2.12 oraz w Projekcie umowy § 2a (Załącznik nr I do SWZ) określił wymagania w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę, min. zastrzegł przekazywanie przez wykonawcę na żądanie Zamawiającego, zawierających dane osobowe. Wskazujemy, iż ustawa Prawo zamówień publicznych (dalej Pzp) nie ogranicza uprawnień Zamawiającego dotyczących weryfikowania spełniania warunku zamówień zastrzeżonych na etapie realizacji zamówienia publicznego. W ramach postanowień umownych Zamawiający może określić zobowiązania dotyczące kontroli i weryfikowania spełniania przedmiotowego warunku także w zakresie żądania dodatkowych dokumentów, pod warunkiem, że jest to zgodne (dopuszczalne) w świetle innych przepisów. W przypadku udostępniania umów o pracę przepisy Ustawy Pzp, jak zresztą także Kodeksu Pracy, nie przewidują jakiegokolwiek regulacji. Natomiast umowy o pracę zawierają informacje stanowiące dane chronione, wobec czego Wykonawca (będący pracodawcą), występujący jako administrator danych osobowych, powinien przestrzegać przepisów ustawy z 29 sierpnia 1997 roku o ochronie danych osobowych (tekst jednolity: Dz. U. 2002 r. Nr 101, poz. 926, ze zm.) (zwanej dalej: "ustawą"). W świetle przepisów ustawy każda osoba ma zagwarantowane konstytucyjnie ochronę danych osobowych i wykonawcy zatrudniający pracowników muszą tej gwarancji dochować. Istotne jest, iż udostępnienie danych osobowych może nastąpić jedynie za zgodą zainteresowanego (art. 23 ust. 1 pkt 1 ustawy). Zgodnie z art. 36 ust. 1 ustawy, pracodawca ma obowiązek technicznie i organizacyjnie zagwarantować ochronę danych osobowych swoich pracowników. Udzielenie informacji o pracowniku bez jego zgody może stanowić zarówno naruszenie jego prawa do prywatności, które jest chronione, jako dobro osobiste na mocy art. 23 Kodeksu cywilnego, jak i może stanowić nieuprawnione przetwarzanie danych osobowych. Zatem w świetle powyższych uwag, stwierdzić należy, iż stawiany wykonawcom wymóg udostępnienia do wglądu treści dokumentów narusza przepisy ustawy o ochronie danych osobowych.

Przekazywanie Zamawiającemu wskazanych informacji jest równoznaczne z udostępnianiem szerokiego zakresu danych osobowych, które nie są Zamawiającemu niezbędne z punktu widzenia celu, jakim jest kontrola spełniania przez Wykonawcę wymagań w zakresie zatrudnienia na podstawie Umowy o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia. Dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków przez Wykonawcę.

Dla Zamawiającego nie powinno być istotne kto konkretnie zatrudniony jest u Wykonawcy na podstawie Umowy o pracę, a jedynie sam fakt zatrudnienia osób w takiej formie – dla potwierdzenia którego nie jest konieczna Zamawiającemu znajomość imion, i nazwisk oraz wskazywanie miejsca ich pracy.



Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych stoi na stanowisku, iż z regulacji zawartych w ustawie Prawo zamówień publicznych nie można wywodzić podstawy do przekazywania Zamawiającemu danych osobowych pracowników, a zarówno dokumentowanie zatrudnienia osób, jak i kontrola spełniania przez wykonawcę wymagań, o których mowa w tym artykule może odbywać się w sposób, który nie będzie wiązał się z przetwarzaniem danych indywidualnych osób.

Wykonawca może złożyć oświadczenie o ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę w wybranych obszarach firmy, np. w placówce nadawczej wykonawcy, na danym obszarze. W związku z powyższym prosimy o rezygnację ze wskazanych zapisów i zastąpienie ich formularzem oświadczenia o ilości osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę w wybranych przez Zamawiającego obszarach Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie 14 i 18:

Zamawiający wyjaśnia, iż ustawa z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych, na którą powołuje się Wykonawca utraciła moc (została uchylona) z dniem 6 lutego 2019 r., a do kwestii ochrony danych osobowych zastosowanie mają przepisy aktualnie obowiązujące.

Zgodnie z art. 95 ustawy Pzp:

„1. Zamawiający określa w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (Dz. U. z 2022 r. poz. 1510).

2. W przypadku gdy zamawiający przewiduje wymagania, o których mowa w ust. 1, określa w dokumentach zamówienia w szczególności:

1) rodzaj czynności związanych z realizacją zamówienia, których dotyczą wymagania zatrudnienia na podstawie stosunku pracy przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia;

2) sposób weryfikacji zatrudnienia tych osób;

3) uprawnienia zamawiającego w zakresie kontroli spełniania przez wykonawcę wymagań związanych z zatrudnianiem tych osób oraz sankcji z tytułu niespełnienia tych wymagań.”

Celem wypełnienia w/w obowiązku ustawowego Zamawiający określił w specyfikacji warunków zamówienia i projektowanych postanowieniach umowy dla jakich czynności wymaga zatrudnienia na umowę o pracę wykonujących je osób. W dokumentach zamówienia wskazano, iż są to czynności operacyjne związane z realizacją usług pocztowych i kurierskich. Równocześnie Zamawiający dookreślił, że przez czynności operacyjne Zamawiający rozumie działalność związaną z bezpośrednim odbiorem i dostarczaniem przesyłek pocztowych i kurierskich.

Idąc dalej, zgodnie z art. 438 ust 2 ustawy Pzp „W celu weryfikacji zatrudniania, przez wykonawcę lub podwykonawcę, na podstawie umowy o pracę, osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, umowa przewiduje możliwość żądania przez zamawiającego w szczególności:

1) oświadczenia zatrudnionego pracownika,

2) oświadczenia wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę,

3) poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o pracę zatrudnionego pracownika,

4) innych dokumentów

- zawierających informacje, w tym dane osobowe, niezbędne do weryfikacji zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, w szczególności imię i nazwisko zatrudnionego pracownika, datę zawarcia umowy o pracę, rodzaj umowy o pracę i zakres obowiązków pracownika.”

W związku z powyższym Zamawiający nie wymaga więcej niż ustawa go do tego obliguje. Zamawiający przy ewentualnej weryfikacji wymagania w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę wymaga wskazanego przez Zamawiającego dokumentu z katalogu określonego w par. 2a ust 3 umowy. Powyższa weryfikacja zostanie dokonana z zachowaniem wszelkich przepisów o ochronie danych osobowych oraz odpowiednio z



anonimizacją tych danych, które nie mogą zostać zgodnie z aktualnie obowiązującymi przepisami udostępnione.

Mając na uwadze zgodność z przepisami ustawy Pzp zapisy SWZ oraz PPU dot. zatrudnienia na podstawie stosunku pracy i weryfikacji tego wymogu pozostają bez zmian.

Równocześnie Zamawiający doprecyzowuje, iż wymóg określający formę zatrudnienia dla czynności opisanych w par. 2a ust. 1 Projektowanych postanowień umowy dotyczy pracowników realizujących przedmiot zamówienia bezpośrednio dla Zamawiającego tj. pracowników dedykowanych do bezpośredniego odbioru i doręczenia przesyłek do Zamawiającego.

Pytanie nr 18

Zamawiający w zapisach projektu umowy stanowiącym Załącznik nr I do SWZ w § 2a ust. 1 określił wymóg dotyczący zatrudnienia pracowników na umowę o pracę. Jednocześnie nie została określona jaka liczba zatrudnionych jest „odpowiednia”, co może sugerować konieczność realizacji zamówienia wyłącznie przez pracowników zatrudnionych na umowę o pracę.

Wykonawca rozumie, że przedmiotowy zapis ma na celu zabezpieczenie społecznego aspektu zawartej umowy i zapewnienie wysokiego standardu realizacji praw pracowniczych. Ścisłe określenie wymogu zatrudnienia wszystkich pracowników na podstawie umowy w ocenie wykonawcy ingeruje w prawo pracowników do samodzielnego kształtowania stosunku pracy, w związku z czym może uniemożliwić złożenie oferty przez potencjalnych wykonawców.

W związku z powyższym Wykonawcą zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu w zakresie zatrudnienia. Wykonawca w celu uniknięcia zobowiązania do zatrudnienia wszystkich pracowników w jednej formie, co ingeruje w wolność stosunku prawnego, sugeruje wprowadzenie procentowego udziału pracowników, których stosunek pracy uregulowany jest w formie umowy o pracę np. 70% w danej kategorii pracowniczej. Taka forma pozwoli zabezpieczyć interes społeczny realizowany postępowaniem przez Zamawiającego.

Odpowiedź: patrz odpowiedź na pytanie 14.

Pytanie nr 21

Zamawiający w zapisach projektu umowy w § 4 ust. 1 określił wysokość kar umownych.

Zastrzega karę umowną w wysokości 500,00 zł za każdy przypadek nie przedłożenia stosownych dokumentów zgodnie z zapisami § 2a ust. 3. Wykonawca wskazuje, iż postanowienia specyfikacji w tym zakresie, w szczególności wysokości kar umownych są sformułowane w sposób naruszający naczelną zasadę zamówień publicznych.

Konieczność zapłaty kar w wysokości przewidzianej w w/w punkcie jest rażąco wygórowana i wskazuje na oczywistą dysproporcję pomiędzy ciężarem naruszenia obowiązków przez Wykonawcę a rozmiarem sankcji wymierzanej z tego tytułu.

Czy Zamawiający dopuszcza wykreślenie zapisu w/w kary? Pozostawienie zapisów w obecnej formie może uniemożliwić potencjalnym wykonawcom złożenie oferty

Odpowiedź: W/w zapis umowy pozostaje bez zmian.

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy Pzp:

„2. W przypadku gdy zamawiający przewiduje wymagania, o których mowa w ust. 1, określa w dokumentach zamówienia w szczególności:

1) rodzaj czynności związanych z realizacją zamówienia, których dotyczą wymagania zatrudnienia na podstawie stosunku pracy przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia;

2) sposób weryfikacji zatrudnienia tych osób;

3) **uprawnienia zamawiającego w zakresie kontroli spełniania przez wykonawcę wymagań związanych z zatrudnianiem tych osób oraz sankcji z tytułu niespełnienia tych wymagań.**”

Z przywołanej regulacji wynika, iż w przypadku postawienia przez Zamawiającego wymagań w zakresie zatrudnienia w oparciu o umowę o pracę Zamawiający powinien określić w umowie sankcje związane z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy w przedmiotowym zakresie. Sankcją taką pozostaje zastrzeżona w §4 ust. 2 pkt. 3 umowy kara umowna. Ustawodawca upoważniając zamawiającego do ustanowienia kar umownych nie wskazał ich limitu pozostawiając tą kwestię decyzji zamawiającego. Tym samym, Zamawiający ustalając karę umowną za odmowę



przedłożenia do wglądu lub nieprzedłożenie w terminie dokumentów, o których mowa w § 2a ust. 3 umowy wziął pod uwagę zakres i rodzaj naruszenia obowiązków umowy, wielkość i specyfikę przedmiotu zamówienia oraz zasadę proporcjonalności, uznając taką wysokość kary za adekwatną do naruszenia.

Pytanie nr 26

Zamawiający w zapisach SWZ określa wymogi dotyczące realizacji przedmiotu zamówienia przy pomocy podwykonawcy. Zamawiający dopuścił możliwość powierzenia wykonania części zamówienia podwykonawcy/om. W dokumentach zamówienia określił również, że postępowanie prowadzone jest w oparciu o przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych. **Czy słusznie interpretujemy, że również w zakresie podwykonawstwa zastosowanie będą miały właściwe przepisy przedmiotowej ustawy? W przypadku odpowiedzi twierdzącej na powyższe pytanie, czy Zamawiający będzie wymagał dostarczenia kopii umowy o podwykonawstwo ze wskazaniem, które części zamówienia wykonawca powierzył do wykonania podwykonawcy?** Wykonawca sugeruje określenie terminu udostępnienia umowy o podwykonawstwo niezwłocznie po złożeniu oferty, co pozwoli zweryfikować podstawy do rzetelnego wykonania usług przez oferentów.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ wymogi w zakresie podwykonawstwa są następujące:

„1.3.11 Zamawiający, w **granicach określonych przepisem art. 462 i następnych ustawy**, dopuszcza możliwość realizacji przedmiotu zamówienia przez Wykonawcę z wykorzystaniem podwykonawców. Wykonawca, który zamierza powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcom, wskazuje w ofercie części zamówienia, których wykonanie zamierza powierzyć podwykonawcom, oraz podaje nazwy ewentualnych podwykonawców, jeżeli są już znani.” (rozd. 1 pkt. 1.3.11)

„31. Zamawiający wymaga, aby Wykonawca w przypadku powierzenia przez jednego operatora pocztowego przesyłki pocztowej innemu operatorowi miał z podwykonawcą zawartą stosowną umowę o współpracę, gwarantującą przestrzeganie tajemnicy korespondencji i ochronę danych osobowych.” (rozd. 2 pkt.2.1.31)

„4.5 **PODWYKONAWCY** 4.5.1 Wykonawca może powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcy (podwykonawcom). 4.5.2 Zamawiający wymaga, aby w przypadku powierzenia części zamówienia podwykonawcom, Wykonawca wskazał w ofercie części zamówienia, których wykonanie zamierza powierzyć 12 podwykonawcom oraz podał (o ile są mu wiadome na tym etapie) nazwy (firmy) tych podwykonawców” (rozd. 4 pkt. 4.5)

Pytanie nr 28

Zamawiający jako załącznik do SWZ dodał umowę dot. powierzania przetwarzania danych osobowych.

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o usunięcie wskazanego załącznika. Odpowiedzialność za realizację świadczenia usługi jako całość spoczywa na Wykonawcy na podstawie ustawy Prawo Pocztove, zgodnie z zapisami której będą realizowane usługi, dodatkowo w zapisach w § 7 – projektowane postanowienia umowy (Załącznik nr 1 do SWZ) Zamawiający wskazał klauzulę informacyjną RODO.

Odpowiedź: Zamawiający usuwa załącznik do PPU tj. „Umowę powierzenia przetwarzania danych osobowych do umowy nr WZ.273.29.2024”. Ponadto wykreśla się w PPU (Załącznika nr 1 do SWZ) z paragrafu 7: ust. 6 zdanie drugie oraz ustępy 7 i 8.

Pytanie nr 29

Zamawiający we wzorze umowy w § 2a ust. 3 pkt b) określił, że jednym z dokumentów potwierdzających spełnienie wymogu zatrudnienia, jest zaświadczenie właściwego oddziału ZUS, potwierdzające opłacanie przez wykonawcę lub podwykonawcę składek na ubezpieczenie społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia na umowę o pracę za ostatni okres rozliczeniowy zanonimizowane w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników zgodnie z zapisami ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych. Informujemy, iż w przypadku zaświadczenia potwierdzającego opłacanie składek na ubezpieczenia zdrowotne i społeczne przez Wykonawcę dla



Powiat Suski

pracowników zatrudnionych na umowę o pracę możemy przedstawić jedną wielkością dla wszystkich pracowników Wykonawcy łącznie. **Czy Zamawiający zaakceptuje zaświadczenie właściwego oddziału ZUS potwierdzające opłacanie składek na ubezpieczenia zdrowotne i społeczne przez Wykonawcę, dla pracowników zatrudnionych na umowę o pracę jedną wielkością dla wszystkich pracowników Wykonawcy łącznie?**

Odpowiedź:

Celem wezwania do przedłożenia dokumentów, o których mowa w § 2a ust. 3 wzoru umowy jest potwierdzenie spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia wskazane przez Zamawiającego czynności -czynności operacyjne związane z realizacją usług pocztowych i kurierskich (tj. czynności związane z bezpośrednim odbiorem i dostarczaniem przesyłek pocztowych i kurierskich - pracowników realizujących przedmiot zamówienia bezpośrednio dla Zamawiającego tj. pracowników dedykowanych do bezpośredniego odbioru i doręczania przesyłek do Zamawiającego). Treść dokumentów powinna zatem potwierdzać fakt zatrudnienia tych osób na podstawie umowy o pracę. Przy czym Zamawiający oprócz zaświadczenia z ZUS wymagać będzie oświadczenia zatrudnionego pracownika lub oświadczenia Wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących te czynności oraz poświadczonych za zgodność z oryginałem kopii umów o pracę zatrudnionych pracowników, a dokumenty te będą odczytywane łącznie, z zastrzeżeniem Zamawiającego do żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełnienia ww. wymogów.

Wobec powyższego zmianie ulega termin składania i otwarcia ofert na dzień **05.12.2024r. do godz. 9:00- składanie ofert, natomiast otwarcie ofert nastąpi w dniu 05.12.2024 r. o godz. 11:00.**

Zmianie ulegają następujące zapisy SWZ:

- Rozdz. 9 pkt 9.1 swz otrzymuje brzmienie:

„Ofertę należy złożyć w sposób określony w rozdz. 8 SWZ nie później niż do dnia **05.12.2024 r. do godz. 9:00**”

- Rozdz. 9 pkt 9.4 swz otrzymuje brzmienie:

„Otwarcie ofert nastąpi w dniu **05.12.2024 r. o godz. 11:00** przy użyciu Platformy e-Zamówienia”

- Rozdz. 10 pkt 10.1 swz otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca będzie związany ofertą do dnia 03.01.2025 r. Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert.”

Stosownie do art. 284 ust. 6 oraz art. 286 ust. 5 i ust. 7 ustawy Pzp, Zamawiający udostępnia niniejsze wyjaśnienia i zmiany na stronie internetowej prowadzonego postępowania i są one dla Wykonawców wiążące.

z poważaniem

STAROSTA SUSKI
mgr Józef Bałos