



Pomiechówek, dn. 18.12.2019 r.

Do wszystkich zainteresowanych

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia nr WIZP.271.45.2019 prowadzonego na podstawie art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843, z późn. zm.), na „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla Urzędu Gminy Pomiechówek w roku 2020”.

Treść zapytań wraz z wyjaśnieniami oraz informacją o zmianie treści Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne

Zamawiający informuje, iż w przedmiotowym postępowaniu wpłynęły zapytania dotyczące treści Ogłoszenia o zamówienie na usługi społeczne. Poniżej przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami oraz informacją o zmianie treści Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne.

PYTANIE Nr 1

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia zmiany, w II Warunki Rozdział I, Wzór „Umowy” § 5 ust. 5

Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wysłania faktury do klienta, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z terminami sporządzania faktury. Termin płatności faktury od daty wystawienia z tytułu świadczonych usług został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Wykonawca wnosimy o wprowadzenie nowego zapisu:

„ 5.Należności za usługi pocztowe, wynikające z faktur VAT płatne będą przez Zamawiającego w terminie do 14 dni od daty prawidłowo wystawionej faktury przez Wykonawcę.”

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację treści Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne w przedmiotowym zakresie. W związku z powyższym Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisu § 5 ust. 5 Wzoru Umowy, stanowiącego TOM II Ogłoszenia, poprzez nadanie mu nowego brzmienia o treści:

„§ 5 ust. 5. Należności za usługi pocztowe, wynikające z faktur VAT płatne będą przez Zamawiającego w terminie do 14 dni od daty prawidłowo wystawionej faktury przez Wykonawcę”.

PYTANIE Nr 2

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia zmiany, w II Warunki Rozdział 1, Wzór „Umowy” § 11 ust. 4 pkt 1)

Przepisy ustawy PZP nie precyzują w jaki sposób Zamawiający może kontrolować spełnienie wymagań przez Wykonawcę, o których mowa w art. 29 ust 3a ustawy PZP. Również przepisy Rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać Zamawiający od Wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia (Dz. U. z 2016 r. poz. 1126) nie odnoszą się do kwestii sposobu dokumentowania zatrudnienia osób, o których mowa w art. 29 ust. 3a ustawy PZP. Jednakże wskazania wymaga, iż Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych (dalej GIODO) w piśmie z dnia 23 września 2016 roku, kierowanego do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych wyraził jednoznaczne stanowisko w przedmiotowym zakresie. W piśmie tym GIODO stwierdza, iż „przekazywanie zamawiającemu kopii umów o pracę oraz zakresów obowiązków osób zatrudnionych u Wykonawcy jest równoznaczne z udostępnieniem 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 na roboty budowlane lub usługi. Dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków przez Wykonawcę. W opinii Generalnego Inspektora dla realizacji tego celu wystarczające byłoby przedstawienie przez Wykonawcę stosownych oświadczeń, czy zaświadczeń lub zanonimizowanych dokumentów. Dla Zamawiającego nie jest bowiem istotne kto konkretnie zatrudniony jest u wykonawcy na podstawie umowy o pracę, a jedynie sam fakt zatrudniania osób w takiej formie – dla potwierdzenia którego nie jest konieczna Zamawiającemu znajomość imion, nazwisk i adresów pracowników, czy wysokości ich wynagrodzeń. W tym kontekście przywołać należy zasadę adekwatności, wyrażoną w art. 26 ust. 1 pkt 3 ustawy o ochronie danych osobowych, zgodnie z którą administrator powinien przetwarzać tylko takiego rodzaju dane i tylko o takiej treści, które są niezbędne ze względu na cel zbierania danych. Dane osobowe nie mogą być zbierane na zapas, „na wszelki wypadek”, tj. bez wykazania celowości ich pozyskania i niezbędności dla realizacji zadań administratora danych – którym po uzyskaniu danych stałby się Zamawiający.

W związku z powyższym, Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych stoi na stanowisku, iż z regulacji zawartych w art. 29 ust. 3a oraz 36 ust. 2 pkt 8a ustawy PZP nie

Wykonawca wnosimy o wprowadzenie nowego zapisu:

„1) oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób, oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy.”

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację treści Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne w przedmiotowym zakresie. W związku z powyższym Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisu § 11 ust. 4 pkt 1 Wzoru Umowy, stanowiącego TOM II Ogłoszenia, poprzez nadanie mu nowego brzmienia o treści:

„§ 11 ust. 4 pkt 1. oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób, oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy”.

PYTANIE Nr 3

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia zmiany, w II Warunki Rozdział 1, Wzór „Umowy” § 13 ust. 2

Zamawiający w paragrafie

13 ust. 2 określił odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usług będących przedmiotem zamówienia. Wskazujemy, iż zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, który jest Wykonawca, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących. Zgodnie z założeniem zaproszenia do złożenia oferty, usługi stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą wobec przesylek, których realizacja oparta jest m.in. na zasadach określonych w ustawie Prawo Pocztove, tym samym Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 ustawy Prawo pocztowe. Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

można wywodzić podstawy do przekazywania Zamawiającemu przez Wykonawcę danych osobowych pracowników, a zarówno dokumentowanie zatrudnienia osób, o których mowa w art. 29 ust. 3a, 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.”

Zatem z przepisów w żaden sposób nie wynika uprawnienie Zamawiającego do żądania od Wykonawcy będącego pracodawcą oświadczeń składanych przez jego pracowników, bądź zaświadczeń wyłącznie ich dotyczących.

Ponadto legalność przetwarzania danych, w tym również ich udostępniania musi znajdować oparcie w jednej z przesłanek określonych w art. 23 ust. 1 ustawy o ochronie danych osobowych – jeśli chodzi o dane osobowe tzw. zwykłe, bądź też w art. 27 ust. 2 – w odniesieniu do danych szczególnie chronionych, których zamknięty katalog określony został w art. 27 ust. 1 ustawy. Jedną z przesłanek, o której stanowią powołane przepisy, jest upoważnienie do przetwarzania danych zawarte w odrębnych przepisach prawa (vide art. 23 ust. 1 pkt 2 i art. 27 ust. 2 pkt 2), przy czym – jeśli chodzi o dane szczególnie chronione (jak np. dane o stanie zdrowia) – przepisy te powinny znajdować się w akcie prawnym o randze ustawy i stwarzać pełne gwarancje ochrony tych danych.

W opisywanym przypadku jako podstawy przetwarzania (udostępniania) danych nie można uznać zgody osoby, której dane dotyczą, byłaby to bowiem zgoda wyrażona dla realizacji celu innego podmiotu. Zgodnie z zaproponowanym rozwiązaniem, pracodawca miałby występować wyłącznie jako pośrednik w pozyskiwaniu zgód od swoich pracowników, a taka konstrukcja nie znajduje uzasadnienia w świetle zasad przetwarzania danych osobowych.

Ponadto, aby zgoda mogła być uznana za podstawę prawną musi być wyrażona w sposób dobrowolny. Jednak w relacji zachodzącej między pracodawcą a pracownikiem trudno jest mówić o takiej dobrowolności, gdyż brak jest tu równowagi podmiotowej (stosunek nadrzędności i podrzędności podmiotów), co często może sprzyjać wymuszeniu zgody. Stanowisko GODO poparł także Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 1 grudnia 2009 r. o sygn. akt I OSK 249/09, stwierdzając, że „wyrażona na prośbę pracodawcy pisemna zgoda pracownika, na pobranie i przetworzenie jego danych osobowych, narusza prawa pracownika i swobodę wyrażenia przez niego woli. (...) Brak równowagi w relacji pracodawca pracownik stawia pod znakiem zapytania dobrowolność w wyrażeniu zgody na pobieranie i przetworzenie danych osobowych (biometrycznych). Z tego względu ustawodawca ograniczył przepisem art. 221 kodeksu pracy katalog danych, których pracodawca może żądać od pracownika”. Nie bez znaczenia jest również fakt, iż – zgodnie z definicją zawartą w art. 7 pkt 5 ustawy o ochronie danych osobowych – zgoda może być odwołana w każdym czasie. Dlatego w sytuacji, gdy dostęp do określonych informacji miałby służyć realizacji zadań wynikających z przepisów prawa, oparcie się wyłącznie na zgodzie osoby, której dane dotyczą, mogłoby okazać się nieskuteczne.

W świetle powyższego Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza zmianę w postaci wprowadzenia nowego zapisu o danych ujętych w oświadczeniu.

Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy ustawy Prawo pocztowe i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń przewidzianych ustawą na drodze sądowej. W art. 88-90 ustawodawca przewidział ścisły katalog wysokości odszkodowań oraz przypadków, kiedy operator pocztowy zobligowany jest do jego wypłaty.

Rozszerzenie odpowiedzialności operatora pocztowego zostało przewidziane jedynie w art. 87 ust. 5, zgodnie z którym operator pocztowy odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej w zakresie określonym ustawą, chyba że niewykonanie lub nienależyte jej wykonanie:

- 1) jest następstwem czynu niedozwolonego;
- 2) nastąpiło z winy umyślnej operatora;
- 3) jest wynikiem rażącego niedbalstwa operatora.

Zatem jedynie w w/w przypadkach operator pocztowy może podlegać odpowiedzialności szerszej aniżeli wynikająca z przepisów prawa pocztowego.

Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień zaproszenia z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza wykreślenie lub oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo Pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku. art. 88 pkt. 1?

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne w przedmiotowym zakresie.

PYTANIE Nr 4

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia zmiany, w II Warunki Rozdział 1, Wzór „Umowy” § 17 ust. 2.

Wykonawca wnosimy o wprowadzenie nowego zapisu:

„2.Spory wynikłe ze stosowania niniejszej umowy, strony będą rozstrzygały polubownie lub w razie nie dojścia do porozumienia rozstrzygać będzie sąd Powszechny właściwy miejscowo dla siedziby Wykonawcy”

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne w przedmiotowym zakresie.

PYTANIE Nr 5

Wykonawca w celu rzetelnego przygotowania oferty cenowej, wnioskuję o przedłużenie terminu składania ofert do dnia 23.12.2019 roku godzina 14:00.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający dokonuje zmiany treści Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne poprzez: **zmianę terminu składania i otwarcia ofert.**

Nowy termin składania ofert wyznacza się na dzień **23.12.2019 r.** do godziny **14⁰⁰.**

Otwarcie ofert nastąpi w dniu **23.12.2019 r.** o godzinie **14¹⁵.**

Miejsce składania i otwarcia ofert pozostaje bez zmian.

W związku z powyższym Zamawiający dokonuje modyfikacji Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne w:

1) **Rozdziale VIII ust. 9 poprzez zmianę zapisu obecnego o treści:**

„Ofertę należy złożyć w zamkniętej kopercie, w siedzibie Zamawiającego i oznakować w następujący sposób:

Urząd Gminy Pomiechówek, ul. Szkolna 1a, 05-180 Pomiechówek

„Oferta w postępowaniu na świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla Urzędu Gminy Pomiechówek w roku 2020,

Numer sprawy: WIZP.271.45.2019

Nie otwierać przed dniem 20.12.2019 r., godz. 09:15”

i opatrzyć nazwą i dokładnym adresem Wykonawcy”.

na nowy zapis o treści:

„Ofertę należy złożyć w zamkniętej kopercie, w siedzibie Zamawiającego i oznakować w następujący sposób:

Urząd Gminy Pomiechówek, ul. Szkolna 1a, 05-180 Pomiechówek

„Oferta w postępowaniu na świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla Urzędu Gminy Pomiechówek w roku 2020,

Numer sprawy: WIZP.271.45.2019

Nie otwierać przed dniem 23.12.2019 r., godz. 14:15”

i opatrzyć nazwą i dokładnym adresem Wykonawcy”.

2) **Rozdziale XII ust. 1 poprzez zmianę zapisu obecnego o treści:**

„Ofertę należy złożyć w siedzibie Zamawiającego, tj. Urzędzie Gminy Pomiechówek, ul. Szkolna 1a, 05-180 Pomiechówek – pok. Nr 10 (sekretariat) do dnia 20.12.2019 r., do godziny 09⁰⁰ i zaadresować zgodnie z opisem przedstawionym w Rozdziale XI ust. 9 Ogłoszenia.”

na nowy zapis o treści:

„Ofertę należy złożyć w siedzibie Zamawiającego, tj. Urzędzie Gminy Pomiechówek, ul. Szkolna 1a, 05-180 Pomiechówek – pok. Nr 10 (sekretariat) do dnia **23.12.2019 r.**, do godziny **14⁰⁰** i zaadresować zgodnie z opisem przedstawionym w Rozdziale XI ust. 9 Ogłoszenia.”

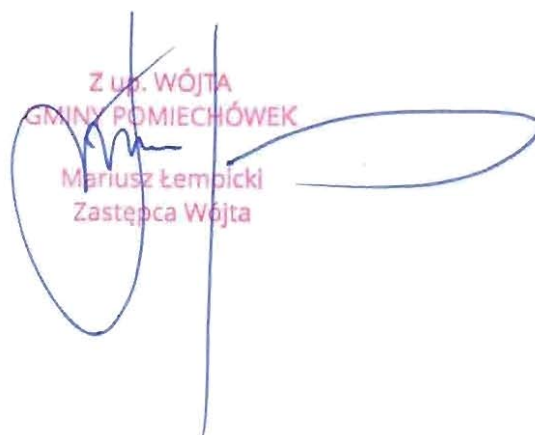
3) Rozdziale XII ust. 4 poprzez zmianę zapisu obecnego o treści:

„Otwarcie ofert nastąpi w siedzibie Zamawiającego, tj. Urzędzie Gminy Pomiechówek, ul. Szkolna 1a, 05-180 Pomiechówek – pok. Nr 14, w dniu **20.12.2019 r.**, o godzinie **09¹⁵**.”

na nowy zapis o treści:

„Otwarcie ofert nastąpi w siedzibie Zamawiającego, tj. Urzędzie Gminy Pomiechówek, ul. Szkolna 1a, 05-180 Pomiechówek – pok. Nr 14, w dniu **23.12.2019 r.**, o godzinie **14¹⁵**.”

Z up. WÓJTA
GMINY POMIECHÓWEK
Mariusz Łempicki
Zastępca Wójta



Załącznik:

Zmodyfikowane Ogłoszenie o zamówieniu na usługi społeczne po zmianie z dn. 18.12.2019 r.