

RZP.271.36.2018

Dotyczy postępowania p.n. „Świadczenie usług pocztowych na potrzeby Urzędu Gminy Stare Babice”

Gmina Stare Babice, działając w trybie art. 38 ust. 2 i 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 z późn. zm.) informuję, że w dniu 5 grudnia 2018 r. wpłynęły pytania od Wykonawcy oraz że dokonuje zmiany treści SWIZ. Poniżej treść pytań i odpowiedzi na nie:

Pytanie 1:

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia zmian w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia ust. 32 pkt 3c oraz w załączniku nr 5 do SIWZ (Wzór umowy w sprawie zamówienia publicznego) paragrafie 1 ust. 26 pkt 3 c.

Zamawiający w treści SIWZ i w treści umowy określił uprawnienie m. in. do przeprowadzania kontroli na miejscu wykonywania świadczenia. Czynności kontrolne miałyby na celu weryfikację spełniania przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osoby/osób wykonujących wskazane w umowie czynności.

Na wstępie Wykonawca podkreśla, że 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 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 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.”

Określając uprawnienie w postaci możliwości przeprowadzenia kontroli na miejscu wykonywania świadczenia, Zamawiający nie przewidział konsekwencji wynikających z obowiązku zapewnienia przez Wykonawcę, będącego operatorem pocztowym (oraz jednocześnie operatorem wyznaczonym), warunków mających na celu ochronę tajemnicy pocztowej. Zgodnie bowiem z art. 41 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe tajemnica pocztowa obejmuje nie tylko informacje przekazywane w przesyłkach pocztowych, czy informacje dotyczące realizacji przekazów pocztowych, ale również dane dotyczące podmiotów korzystających z usług pocztowych oraz dane dotyczące faktu i okoliczności świadczenia usług pocztowych lub korzystania z tych usług. Uprawnienie do przeprowadzenia kontroli na miejscu wykonywania usług pocztowych (czyli przedmiotu zamówienia) wiąże się z możliwością ujawnienia danych, których ochrona wynika z tajemnicy pocztowej.

Dodatkowo ustawodawca nałożył na każdego operatora pocztowego obowiązek do zachowania należytej staranności w zakresie uzasadnionym względami technicznymi lub ekonomicznymi przy zabezpieczeniu urządzeń i obiektów wykorzystywanych przy świadczeniu usług pocztowych oraz zbiorów danych przed ujawnieniem tajemnicy pocztowej (art. 41 ust. 6 ustawy Prawo pocztowe).

Na marginesie rozważań należy podkreślić fakt, że sam Zamawiający określił wśród podstaw świadczenia usług będących przedmiotem niniejszego postępowania, przepisy ustawy Prawo pocztowe.

Uwzględniając powyższą argumentację, Wykonawca wnioskuje o rozważenia zmiany uprawnień Zamawiającego w zakresie kontroli na miejscu wykonywania świadczenia, na rzecz innych dopuszczalnych form kontroli

Czy biorąc pod uwagę specyfikę przedmiotu zamówienia, tj. świadczenie usług pocztowych przez operatora pocztowego (zobowiązanego m. in. do zachowania tajemnicy pocztowej), Zamawiający uwzględni jedynie formy kontroli określone w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia ust. 32 pkt. 3) a i b i jednocześnie wykreśli punkt c).

Odpowiedź na pytanie 1:

Zamawiający uwzględni proponowaną zmianę i dokonuje zmian właściwych w tym zakresie fragmentów treści SIWZ.

Pytanie 2:

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia zmian, w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia ust. 32 pkt a (drugie), b oraz w załączniku nr 5 do SIWZ (Wzór umowy w sprawie zamówienia publicznego) paragrafie 1 ust. 26 pkt 4 b „poświadczoną za zgodność z oryginałem odpowiednio przez Wykonawcę lub podwykonawcę kopię umowy/umów o pracę osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności, których dotyczy ww. oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy (wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków, jeżeli został sporządzony). Kopia umowy/umów powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych oraz rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE – zwanego dalej rozporządzeniem o ochronie danych „RODO” (tj. w szczególności bez adresów, nr PESEL pracowników). Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji. Informacje takie jak: data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu powinny być możliwe do zidentyfikowania”

Przekazywanie zamawiającemu kopii umów o pracę osób zatrudnionych jest równoznaczne z udostępnieniem szerokiego zakresu danych osobowych, które nie są zamawiającemu niezbędne z punktu widzenia celu, jakim jest kontrola spełnienia przez wykonawcę wymagań w zakresie zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia na usługi. Dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków przez wykonawcę.

W opinii Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych 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 związku z powyższym wnosimy o wykreślenie zapisów.

Odpowiedź na pytanie 2:

Zamawiający uwzględni proponowaną zmianę i dokonuje zmian właściwych w tym zakresie fragmentów treści SIWZ.

Pytanie 3:

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia zmiany w załączniku nr 5 do SIWZ (Wzór umowy w sprawie zamówienia publicznego)

- 1) paragrafie 3 ust. 7 „Zamawiający ma obowiązek zapłaty faktur w terminie 14 dni licząc od daty doręczenia prawidłowo wystawionej faktury.”
- 2) paragrafie 3 ust. 8 „Za datę zapłaty uznaje się datę złożenia polecenia przelewu w banku Zamawiającego”

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 wnosi o wprowadzenie nowych zapisów:

- 1) paragrafie 3 ust. 7 proponowany zapis: *„Zamawiający ma obowiązek zapłaty faktur w terminie 14 dni licząc od daty wystawionej prawidłowo faktury.*
- 2) paragrafie 3 ust. 8 proponowany zapis: *„Za datę zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy.”*

Odpowiedź na pytanie 3:

Zamawiający uwzględni proponowaną zmianę i dokonuje zmian właściwych w tym zakresie fragmentów treści SIWZ.

Pytanie 4:

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia zmian, w załączniku nr 5 do SIWZ (Wzór umowy w sprawie zamówienia publicznego) paragrafie 7 ust. 3

„Strona ma obowiązek do pisemnego ustosunkowania się do zgłoszonego przez drugą stronę roszczenia w terminie 7 dni od daty zgłoszenia roszczenia. „

Termin rozpatrzenia reklamacji musi być zgodny z Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dn. 26-11-2013 roku, w sprawie reklamacji usługi pocztowej z dnia 26 listopada 2013 roku.

W związku z powyższym Wykonawca nosimy o wprowadzenie nowego zapisu:

„Strona ma obowiązek do pisemnego ustosunkowania się do zgłoszonego przez drugą stronę roszczenia w terminie 30 dni od daty zgłoszenia roszczenia.”

Odpowiedź na pytanie 4:

Zamawiający uwzględni proponowaną zmianę i dokonuje zmian właściwych w tym zakresie fragmentów treści SIWZ.

Pytanie 5:

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia zmian, w załączniku nr 5 do SIWZ (Wzór umowy w sprawie zamówienia publicznego) paragrafie 7 ust. 5

„Właściwym do rozpoznania sporów wynikłych na tle realizacji niniejszej umowy jest sąd miejscowo właściwy dla siedziby Zamawiającego.”

Wykonawca nosimy o wprowadzenie nowego zapisu o treści:

„Właściwym do rozpoznania sporów wynikłych na tle realizacji niniejszej umowy jest sąd właściwy zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa.”

Odpowiedź na pytanie 5:

Zamawiający uwzględni proponowaną zmianę i dokonuje zmian właściwych w tym zakresie fragmentów treści SIWZ.

Pytanie 6

Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o uzupełnienie danych załączniku nr 1 do Oferty - formularz cenowy:

- 1) pozycji 13 i 14 prosimy o podanie kwoty wartości paczki pocztowej, w celu dokonania wyceny
- 2) pozycja 17 w kolumnie trzy podanie wag przesyłki
- 3) uzupełnienie wpisu ostatniego wiersza tabeli o gabaryty paczek ze względu na wskazanie w formularzu cenowym gabarytu A i B.

Odpowiedź na pytanie 6:

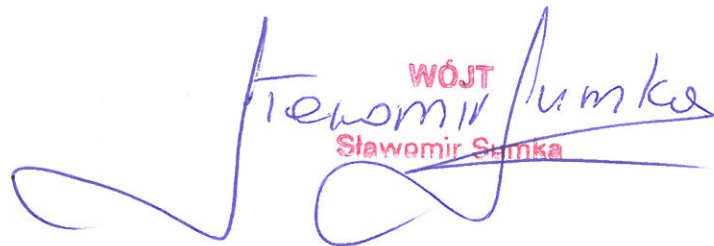
Zamawiający dokonuje odpowiednich zmian w Załączniku nr 1 do Oferty – Formularzu cenowym uwzględniając pytania Wykonawcy.

Powyższe zmiany zawarto w SIWZ i formularzu cenowym (czcionką w kolorze czerwonym), którą zamieszczono na stronie internetowej Zamawiającego pod nazwą – Specyfikacja istotnych warunków

zamówienia – zmiany z dnia 5 grudnia 2018 r. oraz Załącznik nr 1 do Oferty – Formularz cenowy – zmiany z dnia 5 grudnia 2018 r. Link do strony: <http://bip.babice-stare.waw.pl/public/?id=187341>

Powyższa zmiana SIWZ staje się obowiązująca z dniem przekazania informacji przez Zamawiającego, co Wykonawcy muszą uwzględnić w swoich ofertach.

Informuję, że w związku ze zmianą treści SIWZ nie zmienia się termin składania i otwarcia ofert w niniejszym postępowaniu.


WÓJT
Sławomir Szynka

Kierownik
Referatu Zamówień Publicznych

inż. Jacek Kłopotowski