Olsztyn, 6 marca 2024 r.

WO-IV.272.5.2024

**Uczestnicy postępowania**

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest świadczenie usług rekreacyjno-sportowych dla pracowników Warmińsko-Mazurskiego Urzędu Wojewódzkiego w Olsztynie oraz uprawnionych członków ich rodzin.

**WYJAŚNIENIE TREŚCI**

# SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA WRAZ Z JEJ ZMIANĄ NR 2

1. W odpowiedzi na zapytania złożone przez wykonawców odnośnie treści specyfikacji warunków zamówienia (SWZ), poniżej przedstawiam następujące wyjaśnienia:
2. ***pytanie nr 1:*** *w nawiązaniu do odpowiedzi na pytanie 5 prosimy o potwierdzenie czy wystarczającym będzie wpisanie do wykazu obiektów w kolumnie 6 adresu mailowego oraz numeru telefonu do obiektu sportowo-rekreacyjnego bez wskazywania imienia oraz nazwiska? Informujemy, iż według opinii Wykonawcy wskazywanie konkretnych imion i nazwisk w wykazie obiektów jest nadmiarowe, a dane takie jak adres obiektu, numer telefonu do obiektu oraz adres mailowy są wystarczające w celu weryfikacji ofert Wykonawców,*

**odpowiedź:** zamawiający wyraża zgodę na rozwiązanie zaproponowane w pytaniu, stosowna zmiana treści SWZ w tym zakresie znajduje się w pkt 2 niniejszego pisma,

1. ***pytanie nr 2:*** *w nawiązaniu do otrzymanych odpowiedzi zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, czy w sytuacji, w której Wykonawca zobowiązany będzie do dostarczenia użytkownikowi telefonu komórkowego na swój koszt w sytuacji, kiedy telefon będący w posiadaniu użytkownika z przyczyn technicznych nie będzie spełniał wymagań niezbędnych do otrzymywania informacji weryfikacyjnych, Zamawiający dopuszcza możliwość zawarcia z Pracownikiem nieodpłatnej umowy użyczenia aparatu telefonicznego?*

**odpowiedź:** zamawiający w wymienionej sytuacji dopuszcza możliwość zawarcia przez wykonawcę nieodpłatnej umowy użyczenia aparatu telefonicznego,

1. ***pytanie nr 3:*** *w nawiązaniu do udzielonych odpowiedzi oraz opisu przedmiotu zamówienia prosimy o potwierdzenie, że Wykonawcy powinni zapewnić równocześnie różne metody weryfikacji, tj. przy użyciu telefonu (aplikacja lub sms) lub imiennej karty, tak aby każdy z Użytkowników miał wybór sposobu weryfikacji według własnych potrzeb i wymagań,*

**odpowiedź:** wiążący sposób weryfikacji użytkowników wskazany został w Rozdziale   
V pkt 9 i 10 SWZ,

1. ***pytanie nr 4:*** *prosimy o potwierdzenie, iż w przypadku gdy Pracownik nie wyrazi zgody na korzystanie z telefonu, Wykonawca powinien zapewnić mu możliwość identyfikacji/weryfikacji poprzez okazanie imiennego karnetu i dowodu osobistego?*

**odpowiedź:** analogicznie, jak w przypadku odpowiedzi na pytanie nr 3,

1. ***pytanie nr 5:*** *zwracamy się z prośbą o potwierdzenie, iż ze względu na to, że przedmiot Zamówienia będzie częściowo finansowany z ZFŚS, to dostęp do usług będących przedmiotem zamówienia nie może być uzależniony od kryteriów pozasocjalnych takich jak posiadanie i umiejętność obsługi telefonu komórkowego bądź posiadanie i umiejętność obsługi aplikacji mobilnej. Podstawowym warunkiem skorzystania ze świadczeń Zakładowego Funduszu Świadczeń Socjalnych jest posiadanie statusu pracownika w oparciu o umowę o pracę. Pracodawca przeznacza określone środki adekwatnie do statusu materialnego danego pracownika. Przyznawanie ulgowych usług i świadczeń oraz wysokość dopłat z zakładowego funduszu świadczeń socjalnych* ***winno być uzależnione jedynie od tzw. kryterium socjalnego czyli sytuacji życiowej, rodzinnej i materialnej*** *osoby uprawnionej do korzystania z jego zasobów. Udzielanie wsparcia socjalnego przez zakład pracy w oparciu o przesłanki o charakterze pozasocjalnym jest niedozwolone. Zdaniem wykonawcy takie czynniki jak umiejętność obsługi telefonu komórkowego bądź umiejętność obsługi aplikacji mobilnej nie powinny decydować o możliwości korzystania z programu sportowego, który jest finansowany z Zakładowego Funduszu Świadczeń Socjalnych. W nawiązaniu do powyższego wnosimy o to, żeby każdy Wykonawca zagwarantował Zamawiającemu alternatywny sposób weryfikacji nie wymagający posiadania telefonu,*

**odpowiedź:** zamawiający nie wyraża zgody na rozwiązanie zaproponowane w pytaniu,

1. ***pytanie nr 6:*** *w związku z odpowiedziami na zapytania wykonawców opublikowanymi 05.03.2024r., w szczególności z odpowiedzią na pytanie nr 6, ... (dalej: ...) ponownie zwraca się do Zamawiającego o zmianę zapisów rozdziału XXVI SWZ i ograniczenie wymagań związanych z koniecznością zatrudnienia w oparciu o umowę o pracę określonych kategorii pracowników wykonawcy. Wnosimy, aby wymóg ten obejmował wyłącznie stanowiska osób które będą po stronie Wykonawcy uczestniczyć w realizacji umowy z Zamawiającym jako wskazane przez Wykonawcę osoby do realizacji umowy – tj. wskazanych imiennie pracowników Biura Obsługi Klienta (obsługa systemowa kontraktu, kontakty mailowe i telefoniczne z Zamawiającym związane z realizacją umowy) i Działu Rozliczeń (wystawianie faktur, korekt itp). Natomiast w zakresie bezpośrednich kontaktów Użytkowników karnetów z ... – np. zapytań poprzez ogólnopolską, jedną dla wszystkich Użytkowników karnetów infolinię – wnioskujemy aby Zamawiający odstąpił od wymogu zatrudniania w oparciu o umowę o pracę. Zdaniem ... wymogi Zamawiającego zawarte w Rozdziale XXVI SWZ zostały określone zbyt szeroko i nie znajdują uzasadnienia w obowiązujących przepisach prawa ani w specyfice przedmiotu zamówienia, co może prowadzić do naruszenia przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Pzp), w tym zasady proporcjonalności określonej w art. 16 pkt 3 Pzp. Potwierdza to Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 14 czerwca 2023 r., sygn. KIO 1492/23: „Wszelkie działania zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia powinny mieć charakter proporcjonalny, co oznacza, że powinny być adekwatne dla osiągnięcia zakładanych celów. Zasada ta oznacza jednak jedynie tyle, że zamawiającemu nie wolno podejmować działań i formułować wymagań, które byłyby obiektywnie nadmiernie rygorystyczne, a przez to ograniczałyby w sposób nieuzasadniony dostęp do wzięcia udziału w danym postępowaniu.” Jak wskazuje U. Sochacka, Aspekty społeczne w zamówieniach publicznych, cz. 3, Zam.Pub.Dor. 2018, nr 12, s. 70-78.: „Identyfikacja, czy czynności które będą wykonywane w ramach zamówienia mają cechy stosunku pracy to podstawowy problem jaki wiąże się ze stosowaniem art. 29 ust. 3a p.z.p. [obecnie art. 95 Pzp – przypis wykonawcy] w praktyce. Ponadto, aby wypełnić tą powinność prawidłowo, zamawiający musi dokonać tego wskazania jednoznacznie i adekwatnie do przedmiotu zamówienia.” Wymóg stosunku pracy w pkt XXVI SWZ obejmuje zasadniczo wszystkie osoby wykonujące zadania obsługi biurowej, w tym np. osoby odbierające telefony czy osoby odbierające przesyłki pocztowe. Natomiast personel odpowiedzialny za obsługę biurową u dużych przedsiębiorców takich jak ... do której należy ... jest co do zasady liczny oraz wewnętrznie zróżnicowany, również w zakresie form zatrudnienia, z uwagi zarówno na specyfikę zadań poszczególnych osób, jak i na całościowy charakter współpracy. Wymogi dotyczące zatrudnienia na podstawie stosunku pracy z art. 95 ust. 1 PZP można stawiać o tyle tylko, o ile wykonywanie określonego rodzaju czynności polega na wykonywaniu pracy w rozumieniu Kodeksu Pracy (tj. praca jest wykonywana w miejscu i czasie wyznaczonym przez pracodawcę i pod jego kierownictwem). Nie w każdym przypadku (tj. nie dla wszystkich stanowisk) te warunki są spełnione. Przy obecnym brzmieniu SWZ Wykonawca musiałby zapewnić, że cały personel odpowiedzialny za obsługę biurową będzie zatrudniony w oparciu o umowę o pracę co jest niemożliwe, ponieważ sytuacja części tego personelu nie uzasadnia stosunku pracy,*

**odpowiedź:** zamawiający nie wyraża zgody na zmiany zaproponowane w pytaniu. Jednocześnie zamawiający podkreśla, iż wymóg zatrudnienia na podstawie stosunku pracy odnosi się wyłącznie do osób uczestniczących w zakresie realizacji zamówienia.

1. Na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 z późn. zm.), zamawiający zmienia treść SWZ w następującym zakresie:

* w Wykazie obiektów rekreacyjno-sportowych po zmianie – załączniku nr 3 do SWZ, dotychczasową treść nagłówka kolumny nr 6 tabeli, tj.:

|  |
| --- |
| **OSOBA DO KONTAKTU, ADRES  E-MAIL ORAZ NUMER TELEFONU** |

zastępuje się następującą treścią:

|  |
| --- |
| **ADRES E-MAIL** |

1. Wykonawca wypełniając Wykaz obiektów rekreacyjno-sportowych po zmianie – załącznik nr 3 do SWZ samodzielnie wprowadzi zmiany wynikające z treści punktu 2 niniejszego pisma.

Pozostała treść specyfikacji warunków zamówienia pozostaje bez zmian.

DYREKTOR

WYDZIAŁU OBSŁUGI URZĘDU

/-/ Edyta Olszewska