**„Górna Raba” Sp. z o. o.**

***34-730 Mszana Dolna ul. Krakowska 27E****,* ***www.gornaraba.pl***

**Tel. 183-310-324, 183-312-348, Fax. 183-312-349, E-mail: biuro@gornaraba.pl**

NIP:681-18-02-943, KRS:0000212716 – Sąd Rejonowy dla Krakowa Śródmieścia w Krakowie

 **od 2004 r.**  Wysokość kapitału zakładowego 9.107.300 PLN

Mszana Dolna, dnia 02.12.2021 r.

TE-7-2/2021

**Do wszystkich zainteresowanych**

Stosownie do art. 135 Ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. zmian.)

**Pytanie nr 1**

W SZW (Rozdział XXVI) oraz w załączniku nr 3 do SWZ w § 2 ust. 16 wzoru umowy, Zamawiający stosownie do art. 95 ust. 1 ustawy PZP wymaga, aby w ramach realizacji przedmiotu zamówienia czynności niezbędne do realizacji zamówienia takie jak czynności związane z przyjmowaniem, sortowaniem, przemieszczaniem i doręczaniem przesyłek, były wykonywane przez osoby zatrudnione na umowę o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks pracy (Dz.U. z 2020 r., poz. 1320 z póź. zm.) niezależnie od tego, czy prace będzie wykonywał wykonawca czy podwykonawca. Zamawiający określił 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.

Zapis taki zobowiązuje Wykonawcę do wskazania (osób wykonujących czynności związane z przyjmowaniem, sortowaniem, przemieszczaniem i doręczaniem z całego kraju) co z kolei stanowi grupę kilkudziesięciu tysięcy pracowników, **w związku z powyższym Wykonawcą zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu w zakresie zatrudnienia, (osób wykonujących czynności związane z przyjmowaniem, sortowaniem, przemieszczaniem i doręczaniem)poprzez określenie terenu np. obszaru Miasta i Gminy Mszana Dolna, lub zawęzić ten obszar do pracowników odpowiedzialnych za przyjmowanie przesyłek od Zamawiającego do nadania w placówce nadawczej wykonawcy.**

Zamawiający w § 2 ust. 16 wzoru umowy wymaga szereg czynności związanych z udokumentowaniem zatrudnienia pracowników na podstawie umowy o pracę m.in. kopie umów czy dane osobowe.

 Przekazywanie Zamawiającemu informacji jw. 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, kopii umów o pracę zatrudnionych pracowników, oświadczeń lub zakresów czynności.

Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych stoi na stanowisku, iż z regulacji zawartych 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 ustawie Pzp może odbywać się w sposób, który nie będzie wiązał się z przetwarzaniem danych indywidualnych osób.

**W związku z powyższym prosimy o rezygnację z zapisów § 2 ust. 16 wzoru umowy (załącznik nr 3 do SWZ) i zastąpienie go formularzem oświadczenia o ilości osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę w wybranych przez Zamawiającego obszarach Wykonawcy. W przypadku akceptacji powyższego wniosku, prosimy o zmianę postanowień § 8 ust. 3 wzoru umowy, na zapis o brzmieniu:
„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za niedopełnienie/nieterminowe złożenie oświadczenia o ilości osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę w wysokości 300 zł. za każdy dzień przekroczenia terminu wskazanego przez Zamawiającego w wezwaniu do złożenia oświadczenia”.**

**Odpowiedź nr 1**

Zamawiający informuje, iż dopuszcza zmiany zapisów umowy, w nastepującym zakresie:

1. § 2 ust. 16 wzoru umowy **otrzymuje brzmienie:**

**Do wszystkich czynności opisanych w Rozdziale XXVI SWZ Wykonawca zobowiązuje się zatrudnić osoby na podstawie umowy o pracę (w rozumieniu art. 22 § 1 Kodeksu pracy). Na etapie realizacji umowy Zamawiający przewiduje możliwość żądania złożenia przez Wykonawcę w wyznaczonym terminie oświadczenia o ilości osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę**

1. § 8 ust. 3 wzoru umowy oytrzymuje brzmienie:

„**Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za niedopełnienie/nieterminowe złożenie oświadczenia o ilości osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę w wysokości 300 zł. za każdy dzień przekroczenia terminu wskazanego przez Zamawiającego w wezwaniu do złożenia oświadczenia”.**

**Pytanie nr 2**

Zamawiający w § 9 ust. 1 pkt. 2), 3) i 4) oraz w § 10 wzoru umowy – załącznik nr 3 do SWZ, ze względu na fakt, iż przedmiotowa umowa zawierana jest na okres dłuższy niż 12 miesięcy, dopuszcza zmianę wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją umowy, w oparciu o zmiany wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego.
W przypadku powszechnych usług pocztowych, Zmiany o których wspomina ustawodawca są
uwzględniane są przy ustalaniu cen, a następnie ich akceptacji przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. Należy zwrócić uwagę, iż w przedmiocie zamówienia Zamawiający wskazał 36-miesięczny okres obowiązywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, natomiast Wykonawca jako operator wyznaczony, zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług.
Zgodnie z art. 57 Ustawy Prawo Pocztowe operator wyznaczony jest zobligowany do przedłożenia Prezesowi UKE projektu cennika usług powszechnych, który co do zasady nie może przekroczyć maksymalnych rocznych poziomów opłat za usługi powszechne określonych w decyzji, o której mowa w art. 55 ust. 1 Prawa pocztowego, dotyczącym przystępności cenowej tych usług. Natomiast przepisy art. 53 i 54 ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych.
Zatem w przypadku zmiany cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w SIWZ, Wykonawca zmuszony będzie do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych – nie tylko z zakresu Prawa Pocztowego, ale także cywilnego, czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby niedopuszczalny, zarówno ze względu na ustawowe obowiązki ciążące na Wykonawcy jako operatorze publicznym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

**Czy mając na uwadze powyższe Zamawiający uwzględni w treści postanowień § 9 i 10 wzoru umowy na zapis o brzmieniu: „Ceny jednostkowe podane przez Wykonawcę nie będą podlegały zmianom przez pierwsze 12 miesięcy realizacji umowy. Przez następne 24 miesiące wynagrodzenie Wykonawcy stanowić będzie iloczyn ilości przesyłek poszczególnych rodzajów zrealizowanych w okresie miesięcznym i cen jednostkowych za poszczególne rodzaje tych przesyłek określonych w aktualnym cenniku Wykonawcy po jego uprzednim przesłaniu i akceptacji przez Zamawiającego. W przypadku braku
akceptacji każda ze stron może rozwiązać umowę z miesięcznym okresem wypowiedzenia.”**

**Odpowiedź nr 2**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w treści postanowień
§ 9 i 10 wzoru umowy.