

43 WOJSKOWY ODDZIAŁ GOSPODARCZY
im. gen. dyw. Klemensa Stanisława RUDNICKIEGO
KIEROWNIK SEKCJI ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH
wz. Pani Dominika PUNDOR

KSZP: 2712

Świętoszów dnia 27 lutego 2025 r.

e-mail platforma zakupowa

Dotyczy postępowania nr 23/26/PN/2025 na: **Świadczenie usług sprzątania w obiektach z rejonu odpowiedzialności 43 Wojskowego Oddziału Gospodarczego**

Działając na podstawie art. 284 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2024 poz. 1320 t.j.), Zamawiający zawiadamia, że w przedmiotowym postępowaniu wpłynęły pytania do treści specyfikacji warunków zamówienia. Zamawiający przekazuje poniżej treść wniesionego pytania oraz udzielonej odpowiedzi.

Pytanie 1

Czy w przypadku kiedy pracownik Wykonawcy nie posiada:

"Poświadczenia bezpieczeństwa upoważniające pracownika do dostępu do informacji niejawnych o klauzuli „ZASTRZEŻONE” na podstawie art.36 ust.1 Ustawy z dnia 22 stycznia 1999r. o ochronie informacji niejawnych"

Zamawiający po wniosku Wykonawcy przeszkoli jego pracowników: "w zakresie ochrony informacji niejawnych zgodnie z art.19 ust.2 pkt.3 Ustawy z dnia 5 sierpnia 2010r. o ochronie informacji niejawnych (t.j. Dz. U. 2024 poz.632)." i po odbyciu szkolenia wyda pracownikom Wykonawcy:

"pisemne upoważnienie do dostępu do informacji niejawnych o klauzuli „ZASTRZEŻONE” wydane na podstawie art.21 ust.4 pkt.1 Ustawy z dnia 5 sierpnia 2010r. o ochronie informacji niejawnych (t.j. Dz. U. 2024 poz.632)".

Odpowiedź

Zamawiający informuje, że przeszkolenie pracowników z dostępu do informacji niejawnych o klauzuli „ZASTRZEŻONE” wydane na podstawie art.21 ust.4 pkt.1 Ustawy z dnia 5 sierpnia 2010r. o ochronie informacji niejawnych (t.j. Dz. U. 2024 poz.632)" leży po stronie Wykonawcy.

Pytanie 2

Wykonawca wnosi wykreślenie z treści wzoru umowy (par. 5, ust. 16) i załączników do niej obowiązku dostarczenia Zamawiającemu zał. informacji dot. serii i nr dowodu osobistego/nr PESEL pracowników Wykonawcy lub wskazania podstawy prawnej żądania ich przekazania. Zamawiający nie wskazał podstawy prawnej takiego żądania a bez niej, udostępniając te dane Wykonawca naraża się na działanie bezprawne, naruszające przepisy m.in. bezpieczeństwa danych osobowych czy kodeksu pracy i odpowiedzialność z tego tytułu. Wykonawca podkreśla, że obecnie obowiązujących przepisy nie dają pracodawcy możliwości pozyskiwania danych osobowych w postaci rodzaju i nr dokumentu tożsamości - pracownik nie ma obowiązku podawania w kwestionariuszu osobowym przy zatrudnieniu, więc Wykonawca ich nie posiada.

W zakresie udostępnienia Zamawiającemu nr PESEL pracowników Wykonawcy, Wykonawca powołując się na ww. argumenty związane z bezpieczeństwem danych osobowych, wnosi u zmianę zapisów w ten sposób, że przekazane mu zostaną częściowe nr PESEL (zasłonięta co druga cyfra). Dzięki temu po okazaniu dokumentu tożsamości na miejscu świadczeni a usługi Zamawiający będzie mógł potwierdzić tożsamość pracowników Wykonawcy.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapisy umowy § 5 ust. 16 oraz informuję, że do wniosku o wejście i wjazd na teren jednostki nie ma obowiązku wpisywania nr Pesel wystarczy serii i nr dowodu osobistego.

Pytanie 3

Wykonawca wnosi o wykreślenie z dokumentacji przetargowej i wzoru umowy wymagań dotyczących dostarczenia Zamawiającemu dokumentów: kserokopię zaświadczeń: o odbytych przeszkoleniach z zakresu przepisów BHP i przepisów przeciwpożarowych oraz o ochronie danych osobowych personelu Wykonawcy. Wykonawca wskazuje, iż jako wyłączny pracodawca personelu skierowanego do realizacji usługi na bieżąco weryfikuje zdolność do wykonywania pracy pracowników oraz przestrzega przepisów związanych z zatrudnieniem i do zapewnienia tego powinno być wystarczające oświadczenie Wykonawcy. Zamawiający nie ma podstaw do żądania, aby Wykonawca przy realizacji Umowy przekazywał Zamawiającemu dokumentację pracowników skierowanych do realizacji usługi we wskazanym zakresie. Wykonawca wskazuje, że Zamawiający żąda udostępnienia nadmiarowych danych osobowych, ponieważ nie sposób jest wskazać podstawy prawnej, która legitymowałaby przekazywanie Zamawiającemu danych osobowych w sytuacjach i w formie określonej w przywołanych zapisach SWZ. Stoi to bowiem w sprzeczności z określoną w art. 5 ust. 1 lit. c) RODO zasadą minimalizacji danych oraz art. 9 RODO.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapisy Umowy dotyczące dostarczenia przez Wykonawcę kserokopii zaświadczeń pracowników o odbytych przeszkoleniach z zakresu przepisów BHP.

Pytanie 4

Prosimy o potwierdzenie, że za pomiary elektryczne w pomieszczeniach przekazanych do użytkowania Wykonawcy w toku realizacji przedmiotowej usługi odpowiada Zamawiający?

Odpowiedź

Zamawiający potwierdza że odpowiada za pomiary elektryczne w pomieszczeniach przekazanych do użytkowania Wykonawcy w toku realizacji przedmiotowej usługi.

Pytanie 5

Zgodnie ze wzorem umowy, Zamawiający przewiduje kary umowne za nienależyte wykonywanie usługi. Czy Zamawiający, po analizie poniższych argumentów Wykonawcy, zmodyfikuje wysokość kar umownych? Wykonawca wnosi o zmianę o 50% wysokości kar, zastrzeżonych przez Zamawiającego. Przewidziane przez Zamawiającego kary są niewspółmiernie wysokie do wartości zamówienia oraz do czasu trwania umowy. Poziom kar umownych jest zbyt wygórowany w stosunku do wskazanych nieprawidłowości stanowiących podstawę ich naliczenia. Wykorzystywanie przez Zamawiającego - będącego silniejszą stroną stosunku prawnego powstającego w wyniku udzielenia zamówienia - jego pozycji do zastrzegania na swoją rzecz kar umownych, których wysokość jest wygórowana jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, a tym samym winno być uznane za wykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 3531 Kodeksu cywilnego granice swobody umów. Uprzywilejowana pozycja Zamawiającego oraz zasadniczo jednostronne określanie istotnych warunków przyszłej umowy sprawia, że umowa o udzielenie zamówienia staje się niejako umową adhezyjną, podczas gdy winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowna nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków umownych. Dodatkowo, samą wysokość kar umownych należy uznać za nadmierną, a tym samym również sprzeczną z zasadami współżycia społecznego. Postanowienia umowne dotyczące kar w żaden sposób nie są związane z zabezpieczeniem interesu Zamawiającego i interesu publicznego związanego z uzyskaniem jak najlepszego zamówienia. W konsekwencji Zamawiający działa z przekroczeniem swobody umów łamiąc zasady współżycia społecznego wykorzystując instytucję kary umownej niezgodnie z jej naturą i przeznaczeniem. Ponadto, Zamawiający wprowadzając takie postanowienia narusza zasady uczciwej konkurencji, równego traktowania wykonawców, ogranicza konkurencję oraz utrudnia dostęp do rynku przedsiębiorcom, co może faktycznie wpłynąć na brak ofert. Na uwagę zasługuje również fakt, że wykonawca potencjalne ryzyko związane z naliczeniem kar umownych w kalkuluje w cenę oferty, co spowoduje, że złożone oferty będą mniej konkurencyjne, a Zamawiający poniesie większe koszty związane z udzieleniem zamówienia.?

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapisy Umowy dotyczące kar.

Pytanie 6

Proszę o potwierdzenie, że Zamawiający wyraża zgodę, aby każda z firm wchodząca w skład konsorcjum firm wystawiała Zamawiającemu osobną fakturę VAT.

Odpowiedź

Zamawiający przewiduje możliwość wystawiania faktur przez podmioty należące do konsorcjum na warunkach i zgodnie z zapisami zawartymi w umowach. Podmioty wystawiające fakturę mogą się zmieniać z zastrzeżeniem, iż zgodnie z Umową za miesiąc świadczenia usługi wystawiona będzie jedna faktura.

Pytanie 7

Uprzejmie proszę o informację, czy Zamawiający akceptuje wystawienie przez wykonawcę ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych, dotyczących wykonania umowy o przedmiotowe zamówienie publiczne oraz przesłanie tychże dokumentów za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania <https://brokerpefexpert.efaktura.gov.pl/> ?.

Odpowiedź

Zamawiający potwierdza, że akceptuje wystawienie przez Wykonawcę ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych.

Z poważaniem

/-/ Dominika PUNDOR