

Reguły, dnia 22 października 2021 r.

ZP.271.1.37.3.2021

**Wszyscy wykonawcy zainteresowani
udziałem w postępowaniu**

dotyczy: postępowania o udzielenie klasycznego zamówienia publicznego o wartości równej lub przekraczającej progi unijne prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: **„Zakup oprogramowania, wdrożenie e-usług oraz zakup urządzeń do zdalnego odczytu wody na potrzeby Gminy Michałowice”**

Informuję, iż działając na podstawie art. 135 ust. 1 i 2 a także na podstawie art. 137 ust. 4 i 5 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 ze zm.) zwanej dalej ustawą, Zamawiający:

1. Przesyła treść pytań i udziela na nie odpowiedzi. Poniższe odpowiedzi na pytania stanowią integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Pytanie nr 1:

W rozdziale 3. *Opis przedmiotu zamówienia* w punkcie 3.3. SWZ, Zamawiający wprowadził wymóg zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę, osób wykonujących usługi w ramach Zamówienia, jeśli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 1320), **osoby wykonujące czynności związane z wdrożeniem oprogramowania**, podczas gdy Urząd Zamówień Publicznych i Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych wydał opinię prawną odnośnie stosowania art. 29 ust. 3a Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.) oraz powiązanej z nim regulacji art. 36 ust. 2 pkt 8a ustawy Pzp, wg której powinny być wykonywane w ramach umowy o pracę **czynności informatyczne, takie jak usługa help-desku**. Jednocześnie w opinii tej UZP i GIODO wskazało na usługi świadczone przez programistów i integratorów systemów informatycznych, jako usługi wykonywane przez osoby o wysokim poziomie kompetencji, posiadające rzadkie specjalizacje i niezbędne certyfikaty potwierdzające fachowość, co do których wymaganie zatrudnienia w ramach umowy o pracę jest nadmiarowe i nie wymagane art. 29 ust. 3a ustawy Pzp oraz powiązanej z nim regulacji art. 36 ust. 2 pkt 8a ustawy Pzp. Zdaniem Wykonawcy w ramach umowy o pracę, bezpośrednimi czynnościami informatycznymi, jest **usługa help-desku**. W opinii Wykonawcy usługi świadczone przez programistów i integratorów systemów informatycznych, jako usługi wykonywane przez osoby o wysokim poziomie kompetencji, posiadające rzadkie specjalizacje i niezbędne certyfikaty potwierdzające fachowość, co do których wymaganie zatrudnienia w ramach umowy o pracę jest nadmiarowe i nie wymagane w art. 95 ust. 2 Ustawy z dnia 11 września 2019r. - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm.). W ocenie Oferenta wymóg zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na umowę o pracę osób wykonujących czynności związanych z wdrożeniem oprogramowania, stanowi żądanie nadmierne i nieadekwatne zarówno w stosunku do

wskazanej opinii UZP i GIODO, jak również trendów związanych z uelastycznianiem się rynku pracy i alternatywnymi formami zatrudnienia. Przy tak sformułowanym wymaganiu, potencjalny Oferent zmuszony byłby do zmiany polityki kadrowej, co może mieć przełożenie na wyższe koszty zatrudnienia i tym samym wyższą ofertę cenową przekraczającą szacunkową wartość przedmiotowego zamówienia.

Zaznaczamy, iż przywołane w niniejszym piśmie stanowiska orzecznictwa i doktryny zostały wydane w oparciu o nieobowiązującą już ustawę z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych, jednak zachowują aktualność w obecnie obowiązującym stanie prawnym.

W związku z powyższym Wykonawca wnioskuje o zmianę wymagania w rozdziale 3. *Opis przedmiotu zamówienia* w punkcie 3.3. SWZ w zakresie zatrudnienia osób na podstawie stosunku pracy w okolicznościach, o których mowa w art. 95 Ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm.) na następujące brzmienie:

„3.3. Zamawiający z uwagi na charakter wszystkich wykonywanych usług w ramach zamówienia, na podstawie art. 95 ust. 1 ustawy, wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę, osób wykonujących usługi w ramach Zamówienia, jeśli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 1320), **osoby wykonujące czynności związane z usługą help-desku.**”

Odpowiedź nr 1:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższą zmianę zapisów SWZ w związku z tym pkt 3.3. SWZ otrzymuje nową treść:

„3.3. Zamawiający z uwagi na charakter wszystkich wykonywanych usług w ramach zamówienia, na podstawie art. 95 ust. 1 ustawy, wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę, osób wykonujących usługi w ramach Zamówienia, jeśli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 1320), tj. **osoby wykonujące czynności związane z usługą help-desku.**”

Zamawiający wprowadza ponadto następujące zmiany w SWZ:

- I. W SWZ pkt 3.1.

było:

„3.1 Przedmiot zamówienia obejmuje zakup licencji i oprogramowania, wdrożenie i uruchomienie e-usług oraz zakup urządzeń do zdalnego odczytu wody (wodomierzy) i szkolenia, tj.

Lp.	Przedmiot zamówienia	Ilość	Jedn. Miary
1.1.	Zakup (dostawa) urządzeń do zdalnego odczytu wody	1490	szt.
1.2.	Budowa systemu - oprogramowanie	1	kpl.
1.3.	Audyty i testy	1	kpl.

jest:

„3.1 Przedmiot zamówienia obejmuje zakup licencji i oprogramowania, wdrożenie i uruchomienie e-usług oraz zakup urządzeń do zdalnego odczytu wody (wodomierzy) i

szkolenia, tj.

Lp.	Przedmiot zamówienia	Ilość	Jedn. Miary
1.4.	Zakup (dostawa) urządzeń do zdalnego odczytu wody	2100	szt.
1.5.	Budowa systemu - oprogramowanie	1	kpl.
1.6.	Audyty i testy	1	kpl.

”

W związku z wprowadzeniem zmian do SWZ i Ogłoszenia o zamówieniu, Zamawiający przedłuża termin składania ofert **do dnia 03.11.2021 r. do godz. 12:00**, i w konsekwencji:

1) Rozdział 12 - miejsce oraz termin składania i otwarcia ofert pkt 12.1.1. otrzymuje nową treść:

„Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy złożyć za pośrednictwem miniPortalu <https://miniportal.uzp.gov.pl/> w nieprzekraczalnym terminie **do dnia 03.11.2021 r. do godziny 12:00.**”

2) Rozdział 12 - miejsce oraz termin składania i otwarcia ofert pkt 12.2. otrzymuje nową treść:

„Niepubliczne otwarcie ofert nastąpi **dnia 03.11.2021 r o godzinie 14:00**, za **pośrednictwem miniPortalu** <https://miniportal.uzp.gov.pl/> „

3) Rozdział 9 – Termin związania ofertą pkt 9.1. otrzymuje nową treść:

„Wykonawca pozostaje związany złożoną ofertą **do dnia 01.01.2022 r.** „

Wprowadzone zmiany zostały uwzględnione również w sprostowaniu do ogłoszenia o zamówieniu opublikowanym w DzUUE.

Wójt Gminy Michałowice

/-/ Małgorzata Pachecka