

Wysokie Mazowieckie, 20 grudnia 2022 r.

STAROSTA WYSOKOMAZOWIECKI  
18-200 Wysokie Mazowieckie, ul. Ludowa 15A  
tel. (086) 275 24 17, 477 02 00, fax. (086) 275 31 53

OR.272.18.2022

### **Wykonawcy biorący udział w postępowaniu**

*Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „Budowa systemu e-usług powiatu. Digitalizacja i udostępnienie zdigitalizowanych materiałów oraz wdrożenie e-usług”*

Powiat Wysokomazowiecki informuje, że w przedmiotowym postępowaniu od Wykonawców ubiegających się o udzielenie zamówienia wpłynęło pytanie dotyczące zapisów SWZ.

Na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.), Zamawiający udostępnił Wykonawcom treść pytania wraz z wyjaśnieniem:

#### Pytanie:

W rozdziale III. *Opis przedmiotu zamówienia* w punkcie 6. SWZ, Zamawiający wprowadził wymóg zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę dotyczy osób bezpośrednio wykonujących czynności związane z pracą **przy wdrażaniu systemów informatycznych realizowanych w ramach projektu**, 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 wnioskuję o zmianę wymagania w rozdziale 3. *Opis przedmiotu zamówienia* w punkcie 6. 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:

„6. Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę usług na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia, których wykonanie polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks pracy, minimum na okres i w wymiarze niezbędnym dla wykonania usług, które będą wykonywać.

Wymóg zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę dotyczy osób bezpośrednio wykonujących czynności **związane z usługą help-desku**”.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisów zawartych w Rozdziale IV ust. 1 pkt 6 SWZ.

Na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, Zamawiający dokonuje zmiany w treści SWZ w Rozdziale IV OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA w ust. 1 pkt 6:

- 6) Wymagania w zakresie zatrudnienia na podstawie stosunku pracy, w okolicznościach o których mowa w art. 95 ust. 1 ustawy Pzp.

Na podstawie art. 95 ust. 1 ustawy Pzp Zamawiający stawia wymóg w zakresie zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących niżej wskazane czynności w zakresie realizacji zamówienia.

- a) Rodzaj czynności dla których wymagana jest umowa o pracę:

*Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę usług na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia, których wykonanie polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks pracy, minimum na okres i w wymiarze niezbędnym dla wykonania usług, które będą wykonywać.*

*Wymóg zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę dotyczy osób bezpośrednio wykonujących czynności związane z usługą help-desk.*

Na podstawie art. 286 ust. 7 ustawy Prawo zamówień publicznych dokonana zmianę treści SWZ Zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

Powyższa odpowiedź nie prowadzi do zmiany terminu składania ofert i treści ogłoszenia o zamówieniu.

STAROSTA

*Bogdan Zieliński*

W załączeniu:

1. SWZ z uwzględnieniem zmian z dnia 20 grudnia 2022 r.