

ODPOWIEDZI NA PYTANIA DO TREŚCI SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym pn. „Zapewnienie usług ochrony obiektów w Krakowie: Pawilonu Wyspiańskiego pl. Wszystkich Świętych 2 oraz Centrum Obsługi Ruchu Turystycznego ul. Powiśle 11” nr sprawy DZP-271-11/2022

Zamawiający - Kraków5020 sp. z o.o., działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, w nawiązaniu do pytań do treści SWZ, udziela odpowiedzi w następującym zakresie:

Pytanie 1

Czy Zamawiający potwierdza, iż nie wymaga od Wykonawcy grupy interwencyjnej tylko współpracy z grupami interwencyjno-patrołowymi z którymi Zamawiający ma zawartą odrębną umowę na świadczenie w/w usługi?

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, iż przedmiot zamówienia nie wymaga od Wykonawcy grupy interwencyjnej tylko wymaga współpracy z grupami interwencyjno-patrołowymi z którymi Zamawiający ma zawartą odrębną umowę na świadczenie w/w usługi.

Pytanie 2

Czy Zamawiający wymaga by wykonawca do realizacji usługi skierował osoby zatrudnione wyłącznie na podstawie umowy o pracę (każda roboczogodzina pracy pracownika ochrony winna być wypracowana na obiekcie Zamawiającego wyłącznie na podstawie umowy o pracę) zgodnie z ustawy prawo zamówień publicznych?

Odpowiedź:

Zgodnie z zapisem Rozdział IV ust. 6 SWZ, Zamawiający wymaga, aby osoby świadczące usługi ochrony obiektu wchodzące w stały miesięczny zakres obowiązków, tzn. osoby świadczące usługę ochrony osób i mienia Pawilonu Wyspiańskiego i Centrum Obsługi Ruchu Turystycznego (bez dodatkowych godzin ochrony) były zatrudnione na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 Kodeks pracy (t.j. Dz. U. 2022 r. poz. 1510 z późn. zm.) na odpowiednim do rodzaju ich pracy stanowisku, co najmniej przez okres realizacji zamówienia. Tym samym wymaga, aby każda roboczogodzina pracy realizowana w ramach zamówienia (bez dodatkowych godzin ochrony), była realizowana przez pracowników ochrony w ramach stosunku pracy.

Natomiast, nie wymaga, aby każda roboczogodzina pracy pracownika ochrony zatrudnionego na umowę o pracę była wypracowana wyłącznie na obiekcie Zamawiającego.

Pytanie 3

Czy w przypadku zadeklarowania przez pracownika ochrony pracy powyżej pełnego etatu, Zamawiający oprócz wymogu umowy o pracę w pełnym wymiarze godzin, pozostawia w gestii Wykonawcy formę zatrudnienia w dodatkowym wymiarze roboczogodzin dla tego samego pracownika?

Odpowiedź:

Zgodnie z zapisem Rozdział IV ust. 6 SWZ, Zamawiający wymaga, aby osoby świadczące usługi ochrony obiektu wchodzące w stały miesięczny zakres obowiązków, tzn. osoby świadczące usługę ochrony osób i mienia Pawilonu Wyspiańskiego i Centrum Obsługi Ruchu Turystycznego (bez dodatkowych godzin ochrony) były zatrudnione na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 Kodeks pracy (t.j. Dz. U. 2022 r. poz. 1510 z późn. zm.) na odpowiednim do rodzaju ich pracy stanowisku, co najmniej przez okres realizacji zamówienia

Zamawiający wymaga aby Wykonawca realizował zamówienie zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa.

Zamawiający nadmienia, iż pracodawca może zawrzeć z pracownikiem dodatkową umowę o pracę (drugą) tylko wtedy, kiedy jej przedmiotem jest inny rodzaj pracy niż ten, którego dotyczy dotychczasowa umowa. Ma to na celu ochronę interesów pracownika, która polega między innymi na ustaleniu limitów w przedłużaniu dobowego, tygodniowego i rocznego czasu pracy.

W przypadku zlecenia lub umowy o dzieło zawieranych z osobą, którą Wykonawca już zatrudnia na podstawie stosunku pracy, umowa ta nie może stanowić kontynuacji wykonywania tych czynności, które pracownik wykonuje w ramach stosunku pracy. Umowy te muszą zatem dotyczyć całkowicie innych prac. Powinny tutaj wystąpić nie tylko różnice między zakresem czynności wykonywanym na podstawie tych dwóch umów, ale także bardzo wyraźne rozróżnienie rodzajowe prac. Świadczenie tej samej rodzajowo pracy, co określona w umowie o pracę, poza normalnym czasem pracy pracowników na podstawie kolejnej umowy o pracę lub umów cywilnoprawnych, jest wykonywaniem pracy w godzinach nadliczbowych.

Na takie konsekwencje wskazały w kilku wyrokach Sąd Najwyższy oraz sądy apelacyjne:

zatrudnianie pracowników poza normalnym czasem pracy na podstawie umów cywilnoprawnych przy pracach tego samego rodzaju co objęte stosunkiem pracy stanowi obejście przepisów o czasie pracy w godzinach nadliczbowych oraz przepisów dotyczących składek na ubezpieczenie społeczne (wyrok Sądu Najwyższego z 30 czerwca 2000 r., II UKN 523/99, OSNP 2002/1/22);

świadczenie tej samej rodzajowo pracy co określona w umowie o pracę poza normalnym czasem pracy pracowników na podstawie umów zlecenia jest kontynuowaniem stosunku pracy w godzinach nadliczbowych (wyrok Sądu Apelacyjnego w Gdańsku z 21 października 1994 r., III AUr 865/94, OSA 1995/2/19).

Pytanie 4

Czy Zamawiający dopuszcza do realizacji usługi osoby z orzeczonym stopniem niepełnosprawności?

Odpowiedź:

Zamawiający nie ogranicza możliwości realizacji umowy przez osoby z orzeczonym stopniem niepełnosprawności. Jednakże Wykonawca przy wskazywaniu osób skierowanych do realizacji przedmiotowego zamówienia winien uwzględnić specyfikę obiektów objętych przedmiotem zamówienia (w szczególności, w przypadku Pawilonu Wyspiańskiego – ilość kondygnacji budynku, ogólnodostępna część wystawiennicza i sklepowa, a w przypadku wszystkich obiektów konieczność obsługi systemów antywłamaniowych i przeciwpożarowych oraz pozostałych systemów znajdujących się na wyposażeniu poszczególnych budynków, konieczność realizacji usługi również na terenie zewnętrznym wokół poszczególnych budynków). Zamawiający podkreśla, iż Wykonawca jest odpowiedzialny za należyłą realizację umowy.

Pytanie 5

Czy Zamawiający zezwoli na zawarcie umowy w formie elektronicznej, podpisanie dokumentów podpisem kwalifikowanym, bądź też korespondencyjnie?

Odpowiedź:

Zamawiający zezwoli na zawarcie umowy w formie elektronicznej (opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym).

Pytanie 6

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy dot. wzajemnego powierzenia przetwarzania danych osobowych? Umowa chroni interesy zarówno Zamawiającego, jaki i Wykonawcy, w związku z obowiązującymi przepisami RODO. Wzór poniżej.

Wzajemna umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych

zawarta dnia _____ pomiędzy:

(zwana dalej „Umową”)

_____ (*dane podmiotu który umowę zawiera)

zwany w dalszej części umowy „Zleceniodawca”

reprezentowana przez:

oraz

_____ (*dane podmiotu który umowę zawiera)

zwany w dalszej części umowy „Wykonawca”

reprezentowana przez:

_____ zwani w dalszej części umowy „Administratorami danych” lub „Podmiotami przetwarzającymi”

§ 1

Powierzenie przetwarzania danych osobowych

1. Administratorzy danych powierzają Podmiotom przetwarzającym, w trybie art. 28 ogólnego rozporządzenia o ochronie danych z dnia 27 kwietnia 2016 r. (zwanego w dalszej części „Rozporządzeniem”) dane osobowe do przetwarzania, na zasadach i w celu określonym w Umowie.
2. Podmioty przetwarzające zobowiązują się przetwarzać powierzone im w formie pisemnej i elektronicznej dane osobowe zgodnie z Umową, Rozporządzeniem oraz z innymi przepisami prawa powszechnie obowiązującego, które chronią prawa osób, których dane dotyczą.
3. Podmioty przetwarzające oświadczają, iż stosują środki bezpieczeństwa spełniające wymogi Rozporządzenia.

§ 2

Zakres i cel przetwarzania danych przez Wykonawcę

1. Wykonawca będzie przetwarzał, powierzone na podstawie umowy dane zwykłe w postaci wizerunku, imion i nazwisk, adresu zamieszkania, numeru dowodu, numeru PESEL, tablic rejestracyjnych, obejmujących pracowników, klientów, dostawców lub innych osób współpracujących z Wykonawcą.
2. Powierzone przez Zleceniodawcę dane osobowe będą przetwarzane przez Wykonawcę wyłącznie w celu realizacji umowy z dnia nr

§ 3

Zakres i cel przetwarzania danych przez Zleceniodawcę

1. Zleceniodawca będzie przetwarzał, powierzone na podstawie umowy dane zwykłe w postaci wizerunku, imion i nazwisk, adresu zamieszkania, numeru dowodu, numeru PESEL, tablic rejestracyjnych, obejmujących pracowników, klientów, dostawców lub innych osób współpracujących z Wykonawcą.
2. Powierzone przez Wykonawcę dane osobowe będą przetwarzane przez Wykonawcę wyłącznie w celu realizacji umowy z dnia nr

§ 4

Sposób wykonania Umowy w zakresie przetwarzania danych osobowych

1. Podmioty przetwarzające zobowiązują się, przy przetwarzaniu powierzonych danych osobowych, do ich zabezpieczenia poprzez stosowanie odpowiednich środków technicznych i organizacyjnych

- zapewniających adekwatny stopień bezpieczeństwa odpowiadający ryzyku związanym z przetwarzaniem danych osobowych, o których mowa w art. 32 Rozporządzenia.
2. Podmioty przetwarzające zobowiązują się dołożyć należytej staranności przy przetwarzaniu powierzonych danych osobowych.
 3. Podmioty przetwarzające zobowiązują się do nadania upoważnień do przetwarzania danych osobowych wszystkim osobom, które będą przetwarzały powierzone dane w celu realizacji Umowy.
 4. Podmioty przetwarzające zobowiązują się zapewnić zachowanie w tajemnicy, (o której mowa w art. 28 ust 3 pkt b Rozporządzenia) przetwarzanych danych przez osoby, które upoważnią do przetwarzania danych osobowych w celu realizacji niniejszej umowy, zarówno w trakcie zatrudnienia ich w Podmiocie przetwarzającym, jak i po jego ustaniu.
 5. Podmioty przetwarzające po zakończeniu świadczenia usług związanych z przetwarzaniem usuwają/zwracają Administratorom danych wszelkie dane osobowe (należy wybrać czy podmiot przetwarzający ma usunąć czy zwrócić dane) oraz usuwają wszelkie ich istniejące kopie, chyba że prawo Unii lub prawo państwa członkowskiego nakazują przechowywanie danych osobowych.
 6. W miarę możliwości Podmioty przetwarzające pomagają Administratorom danych w niezbędnym zakresie wywiązywać się z obowiązku odpowiadania na żądania osoby, której dane dotyczą oraz wywiązywania się z obowiązków określonych w art. 32-36 Rozporządzenia.

§5

Prawo kontroli

1. Administratorzy danych zgodnie z art. 28 ust. 3 pkt h) Rozporządzenia mają prawo kontroli, czy środki zastosowane przez Podmioty przetwarzające przy przetwarzaniu i zabezpieczeniu powierzonych danych osobowych spełniają postanowienia Umowy.
2. Podmioty przetwarzające udostępniają Administratorom danych wszelkie informacje niezbędne do wykazania spełnienia obowiązków określonych w art. 28 Rozporządzenia.

§6

Podpowierzenie

1. Podmioty przetwarzające mogą powierzyć dane osobowe objęte Umową do dalszego przetwarzania podwykonawcom jedynie w celu wykonania umowy po uzyskaniu uprzedniej pisemnej zgody Administratorów danych.
2. Przekazanie powierzonych danych do państwa trzeciego może nastąpić jedynie na pisemne polecenie Administratora danych chyba, że obowiązek taki nakłada na Podmiot przetwarzający prawo Unii lub prawo państwa członkowskiego, któremu podlega Podmiot przetwarzający. W takim przypadku przed rozpoczęciem przetwarzania Podmiot przetwarzający informuje Administratora danych o tym obowiązku prawnym, o ile prawo to nie zabrania udzielania takiej informacji z uwagi na ważny interes publiczny.
3. Podwykonawcy, o którym mowa w §6 ust. 1 Umowy winni spełniać te same gwarancje i obowiązki jakie zostały nałożone na Podmioty przetwarzające w Umowie.
4. Podmioty przetwarzające ponoszą pełną odpowiedzialność wobec Administratorów danych za niewywiązanie się ze spoczywających na podwykonawcy obowiązków ochrony danych.

§7

Odpowiedzialność Podmiotów przetwarzających

Podmioty przetwarzające są odpowiedzialne za udostępnienie lub wykorzystanie danych osobowych niezgodnie z treścią Umowy, a w szczególności za udostępnienie powierzonych do przetwarzania danych osobowych osobom nieupoważnionym.

§8

Czas obowiązywania Umowy

Umowa została zawarta na czas realizacji umowy z dnia nr

§9

Zasady zachowania poufności

1. Podmioty przetwarzające zobowiązują się do zachowania w tajemnicy wszelkich informacji, danych, materiałów, dokumentów i danych osobowych otrzymanych od Administratorów danych i od współpracujących z nim osób oraz danych uzyskanych w jakikolwiek inny sposób, zamierzony czy przypadkowy w formie ustnej, pisemnej lub elektronicznej („Dane Poufne”).
2. Podmioty przetwarzające oświadczają, że w związku z zobowiązaniem do zachowania w tajemnicy Danych Poufnych nie będą one wykorzystywane, ujawniane ani udostępniane bez pisemnej zgody Administratorów danych w innym celu niż wykonanie Umowy, chyba że konieczność ujawnienia posiadanych informacji wynika z obowiązujących przepisów prawa lub Umowy.
3. Podmioty przetwarzające zobowiązują się do dołożenia wszelkich starań w celu zapewnienia, aby środki łączności wykorzystywane do odbioru, przekazywania oraz przechowywania danych poufnych gwarantowały zabezpieczenie Danych Poufnych w tym w szczególności danych osobowych powierzonych do przetwarzania, przed dostępem osób trzecich nieupoważnionych do zapoznania się z ich treścią.

§10

Postanowienia końcowe

1. Umowa została sporządzona w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach dla każdej ze Stron.
2. W sprawach nieuregulowanych zastosowanie będą miały przepisy Kodeksu cywilnego oraz Rozporządzenia.

Zleceniodawca

Wykonawca

**należy uzupełnić odpowiednio.*

Odpowiedź:

Zamawiający przewiduje zawarcie odrębnej umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, zgodnie ze wzorem stanowiącym Załącznik nr 4 do Wzoru umowy (Załącznik nr 5 do SWZ).

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż powyższe pytania i odpowiedzi do SWZ są wiążące dla stron postępowania i stanowią jej integralną część, a przy tym z uwagi na ich zakres i charakter oraz termin udzielenia nie wpływają na konieczność przedłużenia terminu składania ofert.

Paula Fanderowska, Wiceprezes Zarządu Kraków5020 sp. z o.o.

Robert Rozciecha, Wiceprezes Zarządu Kraków5020 sp. z o.o.