



Kielce dn. 22.06.2017r.

Nr sprawy: PZD.26.32.2017

**Wyjaśnienie na skierowane do zamawiającego zapytania
dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:**

dot.: Postępowania przetargowego nr PZD/N/9/2017 pod nazwą „Remont drogi powiatowej nr 0349T Pierzchnica – Raków – Rakówka od km: 10+980 do km: 13+850 – ETAP II”.
BZP 532505-2017.

Pytanie 1:

Prosimy o wykreślenie zapisów § 5 pkt 16 umowy tj. „... oświadczenia podwykonawcy o jego rezygnacji z udziału w realizacji Przedmiotu Umowy”. Obecny zapis uzależnia prawo Wykonawcy do zmiany Podwykonawcy od woli firmy podwykonawczej.

Odpowiedź:

Zmianie ulega zapis § 5 pkt 16 umowy i otrzymuje brzmienie:

-Wykonawca może w trakcie realizacji przedmiotu umowy wnioskować o zmianę podwykonawcy. Zmiana podwykonawcy może nastąpić wyłącznie po przedstawieniu przez Wykonawcę oświadczenia podwykonawcy o jego rezygnacji z udziału w realizacji przedmiotu umowy oraz braku roszczeń wobec Wykonawcy z tytułu realizacji umowy lub przedłożenia przez Wykonawcę dowodu wpłaty wynagrodzenia zmienianemu podwykonawcy wraz z oświadczeniem Wykonawcy, że jego zobowiązania finansowe względem tego podwykonawcy zostały w całości uregulowane.

Pytanie 2:

W związku z wymogiem § 18 ust. 4 umowy nakładającym na Wykonawcę obowiązek przedłożenia każdorazowo na wezwanie Zamawiającego kopii umów o pracę zawartych przez Wykonawcę z osobami skierowanymi do wykonywania robót określonych w ust 1 Umowy, prosimy o dodanie zapisu o przedstawieniu umów zanonimizowanych (pozbawionych danych osobowych) oraz wykreślenie końcowego zdania tj.:

„... Wykonawca jest zobowiązany do uzyskania od pracowników zgody na przetwarzanie danych osobowych zgodnie z przepisami o ochronie danych osobowych”.

Niezależnie od tego na jakim etapie wymagana jest taka zgoda (składania oferty, podpisywania umowy, czy realizacji zadania) warunkiem koniecznym, aby mogła być uznana za podstawę prawną jest wyrażenie jej przez daną osobę w sposób dobrowolny. Jednak w relacji zachodzącej między pracodawcą, a pracownikiem trudno jest mówić o takiej dobrowolności, gdyż brak jest tu równowagi podmiotowej (stosunek nadrzędności i podrzędności podmiotów), co często może sprzyjać wymuszaniu zgody. Powyższe znalazło potwierdzenie w wyroku z dnia 1 grudnia 2009 r. Naczelnego Sądu Administracyjnego (sygn. akt I OSK 249/09).

Ponadto pracodawca miałby występować wyłącznie jako pośrednik w pozyskiwaniu zgód od swoich pracowników, a taka konstrukcja nie znajduje uzasadnienia w świetle zasad przetwarzania danych osobowych.

Należy też zauważyć, że zgodnie z definicją zawartą art. 7 pkt 5 ustawy o ochronie danych osobowych – zgoda na udostępnienie danych osobowych Zamawiającemu może być odwołana przez pracownika w każdym czasie. Dlatego w sytuacji, gdy dostęp do określonych informacji miałby służyć realizacji zadań wynikających z przepisów prawa, oparcie się wyłącznie na zgodzie osoby, której dane dotyczą, mogłoby okazać się nieskuteczne.

Powyższe stanowisko potwierdza również opinia Generalnego Inspektora Ochrony Danych zamieszczona na stronie UZP.

Odpowiedź:

Zmianie ulega zapis § 18 ust. 4 umowy i otrzymuje brzmienie:

- Każdorazowo na wezwanie Zamawiającego, w terminie wskazanym przez Zamawiającego, nie krótszym niż 14 dni robocze, Wykonawca (dotyczy również Podwykonawcy) zobowiązuje się przedłożyć do wglądu kopie zanonimizowane (pozbawione danych osobowych) umów o pracę zawartych przez Wykonawcę (Podwykonawcę) z osobami skierowanymi do wykonywania robót określonych w ust. 1. Kopia umowy/umów powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (tj. w szczególności bez adresów, nr PESEL pracowników). Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji. Informacje takie jak: data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu powinny być możliwe do zidentyfikowania.

Jednocześnie działając na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy „Prawo zamówień publicznych” (t.j. Dz. U. z dn. 22 grudnia 2015 r., poz. 2164 z późn. zm.) Powiatowy Zarząd Dróg w Kielcach jako zamawiający dokonuje zmian w SIWZ i przekazuje w załączeniu:

- wzór umowy (zał. nr 9 do SIWZ) – po modyfikacji.

Załącznik w wersji elektronicznej jest dostępny do pobrania na stronie internetowej zamawiającego: www.pzdkielce.pl.

DYREKTOR
Powiatowego Zarządu Dróg
w Kielcach
Paweł Gratka