

**Główny Inspektorat Jakości Handlowej
Artykułów Rolno-Spożywczych
Al. Jerozolimskie 98, 00-807 Warszawa**

Warszawa, 28 maja 2024 roku

BAD.241.2.5.2024

Wykonawcy

Dotyczy: postępowania na zapewnienie zasobów ludzkich na potrzeby świadczenia na rzecz Głównego Inspektoratu Jakości Handlowej Artykułów Rolno-Spożywczych kompleksowych usług z branży IT.

Główny Inspektorat Jakości Handlowej Artykułów Rolno-Spożywczych, działając w trybie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2023 r., poz. 1605, ze zm.) zwanej dalej „ustawą”, przekazuje treść pytania do specyfikacji warunków zamówienia oraz udzieloną na to pytanie odpowiedź.

Pytanie nr 2

W jakim celu Zamawiający ustanowił warunek w postępowaniu, że Wykonawcą może być jedynie firma zarejestrowana jako agencja zatrudnienia (przykład zapisu „Projektowane postawienia umowy”, § 1 punkt 2: Jako, że przedmiot Umowy obejmuje usługi, o których mowa w ust. 1, które Wykonawca może wykonywać wyłącznie po wpisaniu się do rejestru agencji zatrudnienia, realizacja przedmiotu Umowy odbywać się będzie na zasadach określonych w ustawie z dnia 9 lipca 2003 roku o zatrudnianiu pracowników tymczasowych (Dz.U. z 2023 r. poz. 1110). Wykonawca został wpisany do krajowego rejestru agencji zatrudnienia pod numerem....”), a pracownicy skierowani do zadania muszą być pracownikami zatrudnieni na umowę o pracy tymczasowej (przykład zapisu „Specyfikacja Warunków Zamówienia”, rozdział III, punkt 3.1. „Przedmiotem zamówienia jest zapewnienie zasobów ludzkich na potrzeby świadczenia na rzecz Głównego



Inspektoratu Jakości Handlowej Artykułów Rolno-Spożywczych kompleksowych usług z branży IT, realizowanych na zasadach określonych w ustawie z dnia 9 lipca 2003 r. o zatrudnianiu pracowników tymczasowych.”).

Czemu ma służyć ograniczenie Wykonawców jedynie do firm będących agencjami pracy tymczasowej? Wykonawca obawia się, że jest to znaczące ograniczenie konkurencyjności w postępowaniu i jednocześnie wnosi o wykreślenie takiego warunku z zapisów dotyczących postępowania.

Odpowiedź:

Zamawiający w Rozdziale III (Opis przedmiotu zamówienia) pkt 3.1. specyfikacji warunków zamówienia (SWZ) określił, że przedmiotem zamówienia jest zapewnienie zasobów ludzkich na potrzeby świadczenia na rzecz GIJHARS kompleksowych usług z branży IT i jednocześnie określił wymóg związany z realizacją zamówienia wskazując, że świadczenia te mają być realizowane na zasadach określonych w ustawie z dnia 9 lipca 2003 r. o zatrudnianiu pracowników tymczasowych.

Podkreślić w tym miejscu należy powyższy wymóg nie jest warunkiem udziału w postępowaniu, a zatem nie ma mowy o ograniczeniu dostępu do tego postępowania wyłącznie do takich podmiotów, które mają już na etapie prowadzonego postępowania status agencji zatrudnienia.

Postawiony wymóg **jest warunkiem kontraktowym** i będzie go musiał spełnić jedynie ten Wykonawca, którego oferta zostanie uznana za najkorzystniejszą, przed zawarciem umowy, co zostało potwierdzone w § 1 ust. 2 projektowanych postanowień umowy gdzie napisano, że **realizacja** przedmiotu Umowy **odbywać się będzie** na zasadach określonych w ustawie z dnia 9 lipca 2003 roku o zatrudnianiu pracowników tymczasowych.

Jeżeli zatem na etapie prowadzonego postępowania Wykonawca, którego oferta zostanie uznana za najkorzystniejszą, nie będzie wpisany do krajowego rejestru agencji zatrudnienia, to będzie musiał dopełnić w tym zakresie formalności przed podpisaniem umowy, co zgodnie z informacjami, które można znaleźć na stronie <https://www.biznes.gov.pl/pl/opisy-procedur/-/proc/102> nie należy ani do zadań skomplikowanych, ani do czasochłonnych, ani do kosztownych. Wykonawca może jednocześnie prowadzić działalność gospodarczą w branży IT oraz w branży wynajmu pracowników tymczasowych.

Powodem postawienia przez Zamawiającego określonego powyżej wymogu jest oczekiwany przez Zamawiającego faktyczny zakres dysponowania udostępnionymi przez Wykonawcę pracownikami tymczasowymi (Specjalistami), który jest możliwy jedynie na mocy przepisów przywołanej ustawy. Choć pracodawcą udostępnionych osób jest agencja pracy tymczasowej, to podmiotem faktycznie wyznaczającym zadania Specjalistom oraz kontrolującym ich wykonanie jest Zamawiający, czyli tzw. pracodawca użytkownik (odmiennie niż w przypadku udostępniania osób przez podmiot niebędący agencją pracy tymczasowej, bowiem w takim przypadku Wykonawca jest zarówno formalnym jak i faktycznym pracodawcą). A zatem pracownicy tymczasowi pracują na rzecz oraz pod wyłącznym nadzorem i kierownictwem pracodawcy użytkownika (Zamawiającego), który prowadzi ewidencję czasu pracy i gromadzi informacje mające wpływ na wysokość wynagrodzenia Specjalistów (odmiennie niż w przypadku udostępniania osób przez podmiot niebędący agencją pracy tymczasowej, bowiem w takiej sytuacji to na Wykonawcy spoczywa ryzyko realizacji usługi i rozliczenie jej z Zamawiającym na podstawie wykonanego zakresu pracy).

Z powyższych względów Zamawiający nie zgadza się na wykreślenie kwestionowanego przez Wykonawcę wymogu związanego z realizacją zamówienia.

Udzielona na powyższe pytanie odpowiedź nie powoduje zmian treści specyfikacji warunków zamówienia, a zatem termin składania i otwarcia ofert nie ulegają zmianie.

Ewa Krzyżewska-Kuran

Dyrektor Generalny

/podpisano kwalifikowanym podpisem elektronicznym/