



**Dotyczy zapytania ofertowego na usługi polegające na świadczeniu dostępu do obiektów oraz korzystania z zajęć sportowo - rekreacyjnych dla pracowników PIG-PIB, oznaczenie sprawy: EZP.26.140.2021**

Zamawiający informuje, iż w ww. postępowaniu wpłynęły pytania do treści zapytania ofertowego. Poniżej prezentujemy przesłane zapytanie wraz z udzielonymi odpowiedziami.

Wszelkie uzupełnienia i wyjaśnienia treści zapytania ofertowego, zawarte w udzielonej odpowiedzi, uważa się za uzupełnienie lub zmianę treści zapytania ofertowego dokonaną przez Zamawiającego i będą stanowić podstawę dla oceny zgodności oferty z treścią zapytania ofertowego, przy czym w przypadku gdy:

1. postanowienia odpowiedzi są sprzeczne z treścią zapytania ofertowego, za obowiązujące w tym zakresie należy przyjąć treść udzielonej odpowiedzi,
2. postanowienia odpowiedzi precyzują lub uzupełniają treść zapytania ofertowego, za obowiązujące w tym zakresie należy przyjąć treść udzielonych odpowiedzi wraz z dotychczasową treścią zapytania ofertowego.

**Pytanie 1:**

***W związku z obowiązującym stanem epidemii oraz wynikających z tego restrykcji dotyczących funkcjonowania obiektów sportowo-rekreacyjnych prosimy o potwierdzenie, iż Wykonawcy zobowiązani są przedstawić w ofercie listę obiektów, z którymi na dzień składania ofert mają podpisane umowy współpracy.***

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że: w ofercie należy podać liczbę obiektów sportowo –rekreacyjnych we wskazanych miastach oraz w Polsce, zgodnie z pkt. 1 Opisu przedmiotu zamówienia, stanowiącym Załącznik nr 1 do niniejszego zapytania tj.: „Usługi będące przedmiotem zamówienia polegają na umożliwieniu uczestnikom programu dostępu do>różnych obiektów sportowo-rekreacyjnych w całej Polsce, a w szczególności w Warszawie, Wrocławiu, Kielcach, Gdańsku, Szczecinie, Sosnowcu, Krakowie i Lublinie, **w obiektach własnych Wykonawcy lub w obiektach Partnerów, z którymi Wykonawca ma podpisaną umowę o współpracy**, w ramach miesięcznego abonamentu.”

**Pytanie 2:**

***Zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że w kryterium oceny ofert Zamawiający będzie brał pod uwagę tylko ilości placówek dedykowane kartom z nielimitowanym dostępem?***

Informujemy, że liczba placówek akceptujących karnety limitowane i nielimitowane jest różna. W związku z tym, że>Wykonawcy mogą wskazać jedną wartość w miejscu dotyczącym ilości placówek prosimy o potwierdzenie, że>Wykonawcy powinni wskazywać tam ilość placówek dla karty pełnej.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że: będzie brał pod uwagę wszystkie oferowane przez Wykonawcę obiekty, zarówno z limitowanym dostępem, jak i nielimitowanym dostępem. Należy więc wskazać liczbę łączną obiektów oferujących dostęp dla kart limitowanych i nielimitowanych.

**Pytanie 3:**

***Zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o podanie wysokości dofinansowania do kart Pracowniczych (kwotowo lub procentowo).***

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że: dofinansowanie może ulec zmianie, na dzień dzisiejszy nie przekracza ono 20% ceny karty. Kryteria dofinansowania są ustalane przez Komisję socjalną PIG-PIB w trakcie roku na dany rok.

**Pytanie 4:**

***Czy Zamawiający zgadza się na modyfikacje par. 7 pkt. 1***

- ***ppkt. 1 projektu umowy poprzez zobowiązanie Wykonawcy do zapłaty kary umownej w przypadku zmniejszenia liczby obiektów z przyczyn dotyczących Wykonawcy,***
- ***ppkt. 4 projektu umowy poprzez zobowiązanie Wykonawcy do zapłaty kary umownej w przypadku odstąpienia od Umowy lub zaprzestania jej realizacji z powodu okoliczności dotyczących Wykonawcy?***

Wykonawca może ponosić odpowiedzialność za niewykonanie/nienależyte wykonanie umowy tylko w sytuacji, gdy jest to wynikiem okoliczności dotyczących Wykonawcy. Nie jest zasadne, żądanie od Wykonawcy zapłaty kar umownych, jeżeli nienależyte wykonanie umowy było spowodowane okolicznościami na które Wykonawca nie ma wpływu np. zmniejszenie liczby obiektów na skutek pandemii, nienależyte zachowanie użytkownika/Zamawiającego/osoby trzeciej lub siły wyższej. W takiej sytuacji, gdy niewykonanie umowy, skutkujące np odstąpieniem od Umowy przez Zamawiającego było spowodowane okolicznościami niedotyczącymi Wykonawcy, nie jest zasadne, aby Wykonawca ponosił za nie odpowiedzialność. Proponujemy zatem powyższą modyfikację zapisów.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że: nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

#### **Pytanie 5:**

**Czy Zamawiający zgadza się na modyfikację zasad ochrony danych osobowych zawartych w par. 9 istotnych postanowień umowy poprzez usunięcie udostępnienia jako podstawy prawnej przetwarzania danych osobowych oraz usunięcie umowy powierzenia danych przez Zamawiającego na rzecz Wykonawcy oraz dodanie postanowień:**

- **uprawniających Wykonawcę do przetwarzania danych osobowych użytkowników na podstawie wyrażonej uprzednio zgody osób których dane te dotyczą,**
- **uprawniających Zamawiającego do przetwarzania danych użytkowników, w celu i zakresie niezbędnym do pomocy przy realizacji umowy o świadczenie usług dostępu do programu sportowego, na podstawie umowy powierzenia danych użytkowników na rzecz Zamawiającego ?**

Na gruncie umowy o świadczenie usług dostępu do Programu MultiSport, **administratorem danych osobowych posiadaczy kart jest Wykonawca.** Podstawą prawną przetwarzania danych jest **zgoda użytkownika** - art. 6 pkt. 1 a Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (Dz. U. UE. L. z 2016 r. Nr 119, str. 1), dalej RODO. Wyrażając zgodę użytkownik zgadza się na przetwarzanie jego danych osobowych przez Wykonawcę **w celu i zakresie niezbędnym do realizacji umowy o świadczenie usług dostępu do programu sportowego.** Zamawiający jest natomiast administratorem danych osobowych pracowników **na gruncie stosunku pracy.** Uprawnienie do przetwarzania danych osobowych na gruncie stosunku pracy **nie jest właściwą podstawą do przetwarzania danych na gruncie umowy o świadczenie usług.** Potwierdza to decyzja Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych z 15 lipca 2015 r. DIS/DEC - 594/15/62961 utrzymana ostateczną decyzją GIODO z 11 września 2015 r. DIS/DEC - 749/15/83430: „Zauważyć należy, iż pracodawca przetwarza dane osobowe pracowników w zakresie i celu niezbędnym dla wykonania ciężących na nim obowiązków wynikających ze stosunku pracy. A zatem, jako administrator danych może jedynie w tym celu powierzyć innemu podmiotowi przetwarzanie tych danych. Umożliwienie natomiast pracownikowi uczestnictwa w zajęciach sportowych w ramach programu M. nie należy do takich obowiązków”. **Bezprzedmiotowe byłoby zatem powierzenie danych przez Zamawiającego na rzecz Wykonawcy,** gdyż po pierwsze Wykonawca jest już uprawniony do przetwarzania danych pracowników na podstawie zgód i nie potrzebuje dodatkowej podstawy prawnej, po drugie Zamawiający nie jest uprawniony do przetwarzania danych gruncie umowy o świadczenie usług, tym bardziej nie może więc w tym celu i zakresie powierzyć danych. Zgodnie z ww. decyzjami GIODO: „ (...) uznać należy, że klient nie może powierzyć Spółce przetwarzania danych posiadaczy kart M. w ramach umowy powierzenia, o której mowa w art. 31 ustawy, gdyż przetwarzanie tych danych jest uzależnione właśnie od zgody osób, których one dotyczą. (...) A zatem z uwagi na to, iż klient jedynie za wiedzą i zgodą może udostępnić Spółce dane pracowników, osób towarzyszących i dzieci, którzy chcą skorzystać z usług Spółki, nie może to się odbywać w drodze umowy powierzenia Spółce przetwarzania danych przez klienta, o której mowa w art. 31 ustawy o ochronie danych osobowych”. Niezależnie od tego, aby możliwa była realizacja umowy o świadczenie usług w zakresie np. zamawiania i dystrybucji kart czy składania reklamacji, **Zamawiający musi posiadać podstawę prawną do przetwarzania danych na gruncie RODO.** Zamawiający nie jest uprawniony do przetwarzania danych osobowych użytkowników na gruncie umowy o świadczenie usług sportowych, a więc może przetwarzać dane w tym zakresie jedynie w konsekwencji powierzenia mu odpowiednich danych we wskazanym celu. Zgodnie z art. 28 pkt. 1 RODO: *Przetwarzanie przez podmiot przetwarzający odbywa się na podstawie umowy lub innego instrumentu prawnego, które podlegają prawu Unii lub prawu państwa członkowskiego i wiążą podmiot przetwarzający i administratora, określają przedmiot i czas trwania przetwarzania, charakter i cel przetwarzania, rodzaj danych osobowych oraz kategorie osób, których dane dotyczą, obowiązki i prawa administratora.* Dlatego też niezbędne jest zawarcie spełniającej wymogi RODO **umowy powierzenia Zamawiającemu danych do przetwarzania, w celu i zakresie niezbędnym do realizacji umowy o świadczenie usług dostępu do Programu.** Wykonawca ponosi odpowiedzialność za zgodne z prawem przetwarzanie danych osobowych, których jest administratorem, dlatego bardzo istotne jest zawarcie takiej umowy powierzenia danych. Każda inna podstawa przetwarzania danych osobowych uczestników przez Zamawiającego wiązałaby się z ryzykiem naruszenia norm prawnych w zakresie ochrony danych osobowych oraz nałożenia na Stronę związanych z tym wysokich kar. Zgodnie z art. 83 pkt. 4 RODO naruszenie obowiązków administratora i podmiotu przetwarzającego o których mowa w art. 8, 11, 25 –39 oraz 42 i 43 RODO zagrożone jest nałożeniem administracyjnej kary pieniężnej w wysokości do 10 000 000 EUR, a w przypadku przedsiębiorstwa – w wysokości do 2 % jego całkowitego rocznego światowego obrotu z poprzedniego roku obrotowego, w zależności która kwota jest wyższa.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że: modyfikuje treść *zasad ochrony danych osobowych zawartych w par. 9 istotnych postanowień umowy poprzez wykreślenie punktów 1-17 i wpisując treść o następującym brzmieniu:*

1. Zamawiający informuje, iż jest Administratorem danych osób wskazanych przez Wykonawcę do współdziałania z Zamawiającym celem realizacji niniejszej umowy. Dane osobowe w zakresie wskazanym powyżej będą przetwarzane na podstawie prawnie uzasadnionego interesu Wykonawcy (art. 6 ust. 1 lit. f Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady UE 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r.) celem prawidłowego wykonania niniejszej Umowy. Podanie danych jest dobrowolne, ale niezbędne do prawidłowego wykonania niniejszej umowy. Odbiorcami danych mogą być podmioty stale współpracujące z Zamawiającym w ramach jego struktury organizacyjnej, dostawcy usług IT oraz podmioty świadczące usługi pocztowe. Dane będą przetwarzane przez okres niezbędny do realizacji niniejszej umowy oraz dochodzenia i obrony przed ewentualnymi roszczeniami. Osobom, których dane są przetwarzane, przysługuje prawo do ich dostępu, sprostowania, żądania usunięcia danych bądź ograniczenia ich przetwarzania, prawo do przenoszenia danych, prawo do wniesienia sprzeciwu oraz wniesienia skargi do organu nadzorczego.
2. Zamawiający oświadcza, iż poinformował osoby wskazane przez Wykonawcę do współdziałania ze>Zamawiającym o treści klauzuli informacyjnej dotyczącej przetwarzania ich danych przez Zamawiającego wskazanej w ustępie powyżej.
3. Wykonawca informuje, iż jest administratorem danych osób wskazanych przez Zamawiającego do>współdziałania z Wykonawcą celem realizacji niniejszej umowy. Dane osobowe w zakresie wskazanym powyżej będą przetwarzane na podstawie art. 6 ust. 1 lit. b Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady UE 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r.) celem prawidłowego wykonania niniejszej umowy. Podanie danych jest dobrowolne, ale niezbędne do prawidłowego wykonania niniejszej umowy. Odbiorcami danych mogą być podmioty stale współpracujące ze Wykonawcą w ramach jego struktury organizacyjnej, dostawcy usług IT oraz podmioty świadczące usługi pocztowe, prawne. Dane będą przetwarzane przez okres niezbędny do realizacji niniejszej umowy oraz dochodzenia i obrony przed ewentualnymi roszczeniami. Osobom, których dane są przetwarzane, przysługuje prawo do ich dostępu, sprostowania, żądania usunięcia danych bądź ograniczenia ich przetwarzania, prawo do przenoszenia danych, prawo do wniesienia sprzeciwu oraz wniesienia skargi do organu nadzorczego.
4. Wykonawca oświadcza, iż poinformował osoby wskazane przez Zamawiającego do współdziałania i realizacji z>Wykonawcą o treści klauzuli informacyjnej dotyczącej przetwarzania ich danych wskazane w ustępie powyżej.
5. Szczegółowe kwestie związane z przetwarzaniem danych pracowników i rodzin pracowników Zamawiającego zostaną określone po wyłonieniu Wykonawcy w postępowaniu. Powyższe regulacje będą wynikały z przyjętego przez Wykonawcę i Zamawiającego sposobu realizacji umowy.

Powyższe wyjaśnienia i zmiany należy uwzględnić przy składaniu ofert.

Pełnomocnik Dyrektora PIG-PIB  
ds. Zamówień Publicznych  
Mariola Siwek