



Wrocław, 10 maja 2023 r.

**4. Wojskowy Szpital Kliniczny
z Polikliniką SPZOZ we Wrocławiu**

ul. R. Weigla 5, 50-981 Wrocław

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym na dostawę karnetów
znak sprawy: 4WSzKzP.SZP.2612.49.2023

**MODYFIKACJA
SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

Zamawiający 4. Wojskowy Szpital Kliniczny z Polikliniką SPZOZ we Wrocławiu działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 ze zm.) – dalej Pzp, informuje, że modyfikuje następujące załączniki do Specyfikacji Warunków Zamówienia:

1) Załącznik nr 3 do SWZ § 1 ust. 7

było:

„7. Zamawiający wymaga, aby karnet dawał możliwość skorzystania z minimum dwóch (2 x min. 60 minut) bezpłatnych usług bez ograniczeń czasowych między nimi w tym samym obiekcie lub dwóch innych obiektach tego samego dnia.”

jest:

„7. Zamawiający wymaga, aby karnet dawał możliwość skorzystania z minimum dwóch (2 x min. 60 minut) bezpłatnych usług bez ograniczeń czasowych między nimi w tym samym obiekcie lub dwóch innych obiektach tego samego dnia, **o ile regulamin wewnętrzny obiektu nie stanowi inaczej.**”

§ 8 dodaje się ust. 14 w brzmieniu:

„14. Kwestie dotyczące ochrony danych osobowych nie uregulowane w niniejszym paragrafie zostaną ustalone w drodze operacyjnej na piśmie pod rygorem nieważności, w szczególności Strony doprecyzują kwestie dotyczące przetwarzania danych osobowych Użytkowników, w tym zawrą umowę powierzenia Zamawiającemu przez Wykonawcę przetwarzania danych osobowych użytkowników.”

Jednocześnie Zamawiający w niniejszym postępowaniu na podstawie art. 284 ust. 1 i ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) informuje, że wpłynęły zapytania Wykonawców jednocześnie na nie odpowiadając:

Pytanie nr 1:

- „Czy Wykonawca może dodatkowo przedstawić bez udziału Zamawiającego w procesie zakupu Program w wersji online – uprawniający Użytkownika do korzystania z oferty usług online, takich jak kreator diety, platforma treningowa, konsultacja online z ekspertami, platforma językowa i inne usługi wskazane przez Wykonawcę pod adresem www.?”

ODP. na pyt. nr 1: Wykonawca może dodatkowo, poza kryteriami ocen ofert, przedstawić Program w wersji online - uprawniający użytkownika do korzystania z oferty online, takich jak kreator diety, platforma treningowa, konsultacja online z ekspertami, platforma językowa i inne usługi wskazane przez Wykonawcę pod adresem www. Program będzie opłacany bezpośrednio przez pracowników na platformie Wykonawcy.

Pytanie nr 2:

- „Czy pracownicy Zamawiającego wyrażają zgodę na korzystanie z usług sportowo – rekreacyjnych, których realizacja odbywa się przy użyciu ich telefonów komórkowych, bądź też weryfikacji danych biometrycznych (tj. odcisków palców uczestników czy też rozkład tzw. minucji itp.)?”

Informacja dla Zamawiającego: Jako, że beneficjentem przedmiotu zamówienia mają być pracownicy Zamawiającego prosimy o informację, czy wyrażają oni chęć na korzystanie z takich usług, jeśli obarczone są one koniecznością każdorazowego zabierania ze sobą do obiektu sportowo – rekreacyjnego telefonu komórkowego, na podstawie którego dokonywana jest obligatoryjna weryfikacja i rejestracja Użytkownika w obiekcie”

ODP. na pyt. nr 2: Zamawiający wyraża zgodę na korzystanie z usług sportowo-rekreacyjnych, których realizacja odbywa się przy użyciu telefonów komórkowych, bądź też weryfikacji danych biometrycznych (tj. odcisków palców uczestników itp.).

Pytanie nr 3:

- „Czy jeżeli pracownik Zamawiającego nie wyrazi zgody na korzystanie z telefonu komórkowego

w celu podstawowej metody weryfikacji karnetu w obiekcie sportowo – rekreacyjnym to wykonawca ma obowiązek zaproponować inną formę weryfikacji w obiekcie, jak np. imienna karta potwierdzana dokumentem tożsamości?”

ODP. na pyt. nr 3: W przypadku jeżeli pracownik Zamawiającego nie wyrazi zgody na korzystanie z telefonu komórkowego w celu podstawowej metody weryfikacji karnetu w obiekcie sportowo-rekreacyjnym to Wykonawca ma obowiązek zaproponować inną formę weryfikacji w obiekcie, jak np. imienna karta potwierdzona dokumentem tożsamości.

Pytanie nr 4:

- „Prosimy o potwierdzenie, że Wykonawcy biorący udział w przedmiotowym postępowaniu powinni zabezpieczyć interes Zamawiającego uwarunkowany przez system finansów publicznych w ten sposób, aby z przedmiotu zamówienia mogły korzystać jedynie osoby do tego uprawnione tj. Pracownicy Zamawiającego oraz ich osoby towarzyszące.”

ODP. na pyt. nr 4: Wykonawcy biorący udział w przedmiotowym postępowaniu powinni zabezpieczyć interes Zamawiającego uwarunkowany przez system finansów publicznych w ten sposób, aby z przedmiotu zamówienia mogły korzystać jedynie osoby do tego uprawnione
tj. Pracownicy Zamawiającego oraz ich osoby towarzyszące.

Pytanie nr 5:

- „Mając na względzie dobro i wygodę Państwa Pracowników proponujemy, aby każdy Wykonawca opierający podstawowy dostęp do Usług w oparciu o SMS, aplikację lub kod QR (wszystkie metody związane z użyciem telefonu komórkowego lub smartphona), przedstawił alternatywną możliwość korzystania z usług obiektów sportowo - rekreacyjnych w postaci imiennej karty chipowej lub magnetycznej potwierdzanej dowodem tożsamości.”

ODP. na pyt. nr 5: Wykonawca przedstawi podstawowy dostęp do Usług w oparciu o SMS, aplikację lub kod QR, oraz alternatywną możliwość korzystania z usług obiektów sportowo –rekreacyjnych w postaci karty chipowej lub magnetycznej potwierdzanej dowodem tożsamości.

Pytanie nr 6:

- „Czy Pracownicy Zamawiającego wyrażają zgodę na przetwarzanie przez Wykonawcę tak osobistych danych jak numer PESEL?”

ODP. na pyt. nr 6: Pracownicy Zamawiającego nie wyrażają zgody na przetwarzanie przez Wykonawcę danych osobowych jak numer PESEL.

Pytanie nr 7:

- „Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający nie wyraża zgody na wykluczenie ze świadczenia przedmiotu zamówienia Pracowników i Ich Osób Towarzyszących nie wyrażających zgody na przetwarzanie ich danych osobowych jak nr PESEL.

Według Wykonawcy, w przypadku usług sportowo-rekreacyjnych, nie zachodzą wystarczające przesłanki do przetwarzania danych osobowych takich jak numer PESEL. Zamawiający jest stroną umowy i w znacznym stopniu odpowiada za bezpieczeństwo danych zgłaszanych do programu sportowo-rekreacyjnego Użytkowników. W związku z powyższym, uważamy, że Zamawiający nie musi wyrażać zgody na to, żeby takie dane musiały być wykorzystywane w świadczeniu usług sportowo-rekreacyjnych.

Ponadto Prezes UODO uznała, że przetwarzanie danych osobowych w postaci numeru PESEL nie jest zgodne z art. 5 ust. 1 lit. c RODO – czyli z zasadą „minimalizacji danych” (dane osobowe muszą być adekwatne, stosowne oraz ograniczone do tego, co niezbędne do celów, w których są przetwarzane).

Ważnym aspektem związanym z przetwarzaniem danych w postaci numeru PESEL, jest również podejście Prezesa Urzędu Ochrony Danych Osobowych do sytuacji jego ujawnienia podmiotowi nieuprawnionemu. Nasz organ jest na takie przypadki wyjątkowo wyczulony.

Jak wskazuje nasz krajowy regulator, taki zestaw danych – PESEL w połączeniu z danymi osobowymi, takimi jak: imię i nazwisko - może zostać wykorzystany do:

- uzyskania przez osoby trzecie kredytów w instytucjach pozabankowych;
- uzyskania dostępu do danych o stanie zdrowia danej osoby, w przypadku włamania do systemu świadczeń opieki zdrowotnej lub korzystania ze świadczeń opieki zdrowotnej przysługujących tej osobie;
- korzystania z praw obywatelskich, np. wykorzystania danych do oddania głosu w głosowaniu nad środkami budżetu obywatelskiego;
- zarejestrowania telefonicznej karty pre-paid, która może posłużyć do celów przestępczych;
- wyłudzenia ubezpieczenia lub środków z ubezpieczenia;
- zawarcia umów cywilno-prawnych, np. najmu nieruchomości;
- posłużenia się fałszywymi danymi, np. przy otrzymywaniu mandatu.

Właśnie te powyższe niebezpieczeństwa powodują według Prezesa UODO wystąpienie wysokiego ryzyka. Można zatem uznać, że Prezes UODO zestaw informacji: imię, nazwisko i PESEL uznaje za pewnego rodzaju „dane wrażliwe”, ze względu na możliwość wywołania negatywnych skutków prawnych dla osoby, której dane mogłyby zostać ujawnione”

ODP. na pyt. nr 7: Zamawiający nie wyraża zgody na wykluczenie ze świadczenia przedmiotu zamówienia Pracowników i ich osób towarzyszących nie wyrażających zgody na przetwarzanie ich danych osobowych jak nr PESEL.

Pytanie nr 8:

- „Zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego o rezygnację z wymogów OPZ ust. 13 a), b), c), d). Wg standardów rynkowych obowiązujących w zakresie kart sportowych, ceny kart bez dofinansowania (czyli w przypadku przedmiotowego postępowania ceny kart, o których mowa w ust. 13 OPZ), za które Pracownicy ponoszą 100% odpłatności, nie powinny odnosić się do cen kart dla Pracowników, do których Pracownik otrzymuje dofinansowanie”

ODP. na pyt. nr 8: SWZ bez zmian.

Pytanie nr 9:

- „Uprzejmie prosimy o wskazanie przybliżonej wartości procentowej lub kwotowej dofinansowania abonamentów dla pracowników”

ODP. na pyt. nr 9: Dofinansowanie nie jest przedmiotem zamówienia.

Pytanie nr 10:

- „Czy Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie z projektu Umowy postanowienia określonego w §1 ust. 12?”

Jest to zapis skrajnie niekorzystny dla Wykonawcy. Jego skutkiem może być sytuacja, kiedy pomimo długotrwałego zaprzestania dokonywania płatności przez Zamawiającego, wynikających z Umowy, usługi muszą być w dalszym ciągu świadczone przez Wykonawcę, co może powodować dalsze generowanie strat Wykonawcy. Uprawnienie do wstrzymania wykonywania usług w przypadku długotrwałego zaprzestania dokonywania zapłaty wynagrodzenia jest standardem na rynku.”

ODP. na pyt. nr 01: SWZ bez zmian. Art. 552 k.c. nie jest normą bezwzględnie obowiązującą o charakterze nakazującym – zakazującym określone działanie lub zaniechanie. Jest przepisem dyspozytywnym (względnie obowiązującym) zezwalającym, upoważniającym adresata do określonego działania, zaniechania. W związku z powyższym, Zamawiający w ramach zasady wyrażonej w art. 353.1 k.c. tj. zasady swobody umów, mając również na uwadze rodzaj przedmiotu zamówienia publicznego oraz dobro i bezpieczeństwo pacjentów, dla których przedmiot zamówienia będzie przeznaczony – wprowadził ww. zapis do wzoru umowy i go nie wykreśli.

Pytanie nr 11:

- „Czy Zamawiający zgadza się na zmianę zapisów Umowy dotyczących odstąpienia od Umowy określonego w § 5 ust. 2 i 3 poprzez wskazanie, iż Zamawiający będzie uprawniony do skorzystania z uprawnienia do odstąpienia od Umowy, dopiero po wyznaczeniu Wykonawcy dodatkowego 7-dniowego terminu na naprawę lub zaniechanie naruszeń umowy i bezskutecznym upływie tego terminu?”

Dyspozycja postanowienia § 5 ust. 2-3 Umowy dotycząca możliwości odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego w trybie natychmiastowym jest bardzo rygorystyczna i nie daje możliwości Wykonawcy na naprawę ewentualnych naruszeń, bądź wykazania, że stwierdzone nienależyte wykonywanie Umowy jest wynikiem działań lub okoliczności niezależnych od Wykonawcy. Istotą zastosowania instytucji odstąpienia od umowy w trybie natychmiastowym jest funkcja anihilacyjna umowy, kiedy inne środki prawne nie skutkują. Zdaniem Wykonawcy, w omawianym przypadku uprzednie wezwanie Wykonawcy do prawidłowego wykonania Umowy w terminie 7 dni lub odniesienie się do twierdzeń Zamawiającego

i wykazanie, że wina nie leży po stronie Wykonawcy, pod rygorem odstąpienia od Umowy w trybie natychmiastowym, powinno być tym środkiem prewencyjnym, który da możliwość Wykonawcy odniesienia się do zarzutów Zamawiającego lub niezwłocznego naprawienia uchybień, tym bardziej, iż katalog tychże uchybień jest otwarty (wykonanie Umowy w sposób sprzeczny z Umową, bez wskazania konkretnych przypadków) i każde nawet błaha (w ocenie Wykonawcy, a rażąco w ocenie Zamawiającego) naruszenie Umowy może skutkować zakończeniem współpracy i zapłatą kary umownej przez Wykonawcę, jako konsekwencji odstąpienia od Umowy z winy Wykonawcy. Wykonawca chciałby mieć możliwość odniesienia się do zarzutów Zamawiającego lub też naprawy stwierdzonego naruszenia”

ODP. na pyt. nr 11: NIE. SWZ bez zmian.

Jednocześnie zamawiający informuje, że powyższe zmiany stanowią integralną część SWZ i są wiążące dla wszystkich wykonawców od dnia publikacji na stronie postępowania.

Na Wykonawcy ciąży obowiązek uwzględnienia modyfikacji w treści oferty w przedmiotowym postępowaniu.

/-z up. Komendanta Szpitala,

Piotr Strąg – Kierownik Sekcji Zamówień Publicznych/