



Ldz. 396/2022

Olsztyn, dnia 15.03.2022 r.

Nr postępowania: 44 / 2022 / PN / DZP

***Do wiadomości
wszystkich uczestników
postępowania***

Dotyczy: postępowania o zamówienie publiczne prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pt. *Dostawa kartonów umożliwiających korzystanie z usług sportowo – rekreacyjnych dla osób uprawnionych zgodnie z regulaminem zakładowego funduszu świadczeń socjalnych Uniwersytetu Warmińsko-Mazurskiego w Olsztynie oraz osób im towarzyszących przez Wykonawcę oraz jego partnerów.*

ODPOWIEDZI NA PYTANIA NR 1

Zamawiający Uniwersytet Warmińsko – Mazurski w Olsztynie działając na podstawie art. 135 ust. 6 Ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r. (Dz.U. 2021 r. poz. 1129 ze zm.), przedstawia uprzejmie odpowiedź na otrzymane zapytanie.

Pytanie nr 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 listę obiektów, z którymi na dzień składania ofert mają podpisane umowy współpracy.

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga przedstawienie aktualnej na dzień składania ofert, listy obiektów z którymi zawarł umowę o współpracy.

Pytanie nr 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:

W kryterium wyboru i oceny ofert Zamawiający będzie brał pod uwagę wskazaną ilość placówek. Zamawiający wychodzi z założenia, że dany obiekt posiada możliwość wejść limitowanych i Nielimitowanych a różnica tkwi tylko w cenie karnetu.

Pytanie nr 3:

Czy jeżeli pracownik Zamawiającego nie wyrazi zgody na korzystanie z telefonu komórkowego lub podawania danych biometrycznych 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?

Odpowiedź:

Zamawiający nie przewiduje okoliczności opisanej powyżej. Sposób weryfikacji pozostaje niezmienny bez uwzględniania innych opcji.

Pytanie nr 4:

Czy Zamawiający zgadza się na:

- a) doprecyzowanie zasad ochrony danych osobowych zawartych w par. 7 projektu umowy poprzez 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?
 - b) usunięcie z par. 7 pkt. 3 projektu umowy postanowienia, że dzieci oraz osoby towarzyszące w trakcie trwania umowy tracą uprawnienia w zakresie RODO?
- a) 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 jest zatem udostępnienie danych przez Zamawiającego na rzecz Wykonawcy, gdyż Wykonawca jest już uprawniony do przetwarzania danych pracowników na podstawie zgód i nie potrzebuje dodatkowej podstawy prawnej. Niezależnie od tego, aby możliwa była realizacja umowy o świadczenie usług w zakresie zbierania zgód na formularzach na rzecz Wykonawcy, 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 wiąży 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 Strony 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.

- b) RODO zapewnia powszechnie obowiązujące regulacje w zakresie ochrony danych osobowych, które nie mogą być ograniczane lub eliminowane na podstawie umowy stron, dlatego postanowienie, że dzieci/osoby towarzyszące tracą ochronę z zakresu RODO są nieważne i powinny zostać usunięte z treści umowy.

Wskazujemy, że umowa powierzenia zapewnia najwyższy stopień ochrony danych osobowych użytkowników, jednakże gdyby Zamawiający nie podzielił powyżej opisanego stanowiska Wykonawcy, Wykonawca dopuszcza możliwość udostępnienia Zamawiającemu danych osobowych pod warunkiem złożenia pisemnego oświadczenia przez Zamawiającego, że posiada podstawę prawną do przetwarzania danych osobowych użytkowników oraz wskaże tę podstawę (artykuł RODO). W takim przypadku wszystkie zgody będą musiały być wyrażane tylko online, gdyż zbieranie zgód na rzecz innego podmiotu stanowi czynność zleconą przez administratora danych na rzecz podmiotu przetwarzającego (procesora).

Odpowiedź:

W odniesieniu do punktu a):

Motywowane prośbą doprecyzowanie zasad ochrony danych osobowych zawartych w par. 7 projektu umowy poprzez dodanie postanowień uprawniających wykonawcę do przetwarzania danych osobowych użytkowników na podstawie wyrażonej uprzednio zgody oraz postanowień uprawniających Zamawiającego do przetwarzania danych użytkowników na podstawie umowy powierzenia jest bezprzedmiotowe, gdyż odpowiednie postanowienia umowne znajdują się już w projekcie umowy. W §7 ust. 2 wskazano, że przetwarzanie danych osobowych osób uprawnionych odbywać będzie się na podstawie zgody w formie elektronicznej. Z kolei w §7 ust. 1 in fine zastrzeżono możliwość zawarcia umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych przez Zamawiającego, co wypełnia charakter niniejszej prośby.

W odniesieniu do punktu b):

Zamawiający przychyliła się do wniosku i usunie sformułowanie dotyczące tego, że dzieci/osoby towarzyszące tracą ochronę z zakresu RODO.

Pytanie nr 5:

Czy Zamawiający zgadza się na doprecyzowanie zapisów par. 10 pkt. 1 lit. b projektu umowy, tak aby uzależnić możliwość odstąpienia od umowy przez Zamawiającego od naruszenia postanowień umowy przez Wykonawcę z przyczyn zależnych od Wykonawcy?

Aktualne postanowienia par. 10 pkt. 1 lit. b projektu umowy przewidują możliwość odstąpienia przez Zamawiającego od umowy w sytuacji niewykonania/nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę niezależnie od tego czy to niewykonanie/nienależyte wykonanie umowy

zostało spowodowane z przyczyn dotyczących Wykonawcy. Nie jest uzasadnione, aby Wykonawca ponosił negatywne konsekwencje w postaci odstąpienia przez Zamawiającego od umowy/obowiązku zapłaty kary umownej, gdy nienależyte wykonanie umowy wynika z przyczyn dotyczących użytkowników, osób trzecich czy Zamawiającego np. opóźnienie w dostawie kart wynikające z opóźnienia w ich zamówieniu. Proponujemy doprecyzowanie zapisów tak, aby możliwość odstąpienia/żądania kary umownej od Wykonawcy była uzależniona od naruszenia umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia § 10 ust. 1 lit. b) załącznika nr 6 do SWZ i nadaje mu następujące brzmienie:

„po bezskutecznym upływie 14-dniowego terminu wyznaczonego Sprzedawcy na piśmie, do naprawy stwierdzonych naruszeń w przypadku niewywiązania się przez Sprzedawcę z postanowień niniejszej umowy z przyczyn leżących po jego stronie, w szczególności w przypadku niedotrzymania przez Sprzedawcę terminu dostawy przedmiotu umowy, określonego w § 2 ust. 1 oraz w przypadku niedotrzymania przez Sprzedawcę terminu usunięcia wad i usterek zgłoszonych przez Zamawiającego w ramach gwarancji lub rękojmi – terminie 60 dni od dnia powzięcia wiadomości o okolicznościach uzasadniających wykonanie prawa odstąpienia.”

Z poważaniem,

ZASTĘPCA KANCLERZA
mgr Adriana Faraś-Bąk

SPECJALISTA

mgr Anna Opalach

Sporządziła: Anna Opalach