



Adm-290/117/22

**WYJAŚNIENIA I ZMIANY TREŚCI
SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

Wojewódzki Sąd Administracyjny w Warszawie, jako Zamawiający w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym pn.: „Zakup usługi dostępu do obiektów i zajęć sportowo – rekreacyjnych dla sędziów, pracowników Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie, Naczelnego Sądu Administracyjnego oraz ich rodzin, w postaci abonamentu miesięcznego w wyznaczonych ośrodkach na terenie całego kraju, z którymi Wykonawca ma podpisaną umowę współpracy” SPRAWA WSA-ZP-03-2022 - działając na podstawie art. 284 oraz art. 286 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2021 poz. 1129) udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania, treść zapytań wraz z wyjaśnieniami, bez ujawniania źródła zapytania oraz zmiany treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej: SWZ).

Pytanie 1.

w nawiązaniu do ogłoszonego przez Państwa postępowania o udzielenie zamówienia na „Zakup usługi dostępu do obiektów i zajęć sportowo – rekreacyjnych dla sędziów, pracowników Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie, Naczelnego Sądu Administracyjnego oraz ich rodzin, w postaci abonamentu miesięcznego w wyznaczonych ośrodkach na terenie całego kraju, z którymi Wykonawca ma podpisaną umowę współpracy” firma przesyła następujące zapytania:

1. Czy Zamawiający zgadza się na modyfikację zapisów 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, zgodnie z załączonym do projektu umowy wzorem umowy powierzenia?

Na gruncie umowy o świadczenie usług dostępu do Programu, 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 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 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.

Jednocześnie wskazujemy, że załączony do projektu umowy projekt umowy powierzenia zakładający powierzenie danych na rzecz Zamawiającego odpowiada zasadom przetwarzania na gruncie niniejszej umowy, natomiast zapisy projektu umowy głównej są z nim sprzeczne.

Odpowiedź.

Zamawiający uwzględni wniosek Wykonawcy, w konsekwencji zmienia treść §7 projektowanych postanowień umowy o zamówienie publiczne poprzez dodanie ust. 7 i 8, które otrzymują następujące brzmienie:

„7. Wykonawca jest uprawniony do przetwarzania danych osobowych użytkowników na podstawie wyrażonej uprzednio zgody osób, których te dane dotyczą.

8. Zamawiający jest uprawniony do przetwarzania danych osobowych użytkowników, w celu i zakresie niezbędnym do pomocy Wykonawcy przy realizacji umowy o świadczenie usług dostępu do programu sportowego, na podstawie umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, stanowiącej załącznik nr 3 do umowy.”

Wyjaśnienia i zmiany SWZ są wiążące dla wszystkich uczestników postępowania i stają się integralną częścią SWZ. Wyjaśnienia i zmiany SWZ należy uwzględnić przy sporządzaniu oferty.