



Warszawa, dnia 26 lipca 2023 r.

**WOJEWÓDZKI SĄD ADMINISTRACYJNY**

w Warszawie

Adm-290/140/23

**WYJAŚNIENIA I ZMIANY TREŚCI  
SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

Wojewódzki Sąd Administracyjny w Warszawie, jako zamawiający w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym z możliwością negocjacji pn.: **„Zakup usługi dostępu do obiektów i zajęć sportowo – rekreacyjnych dla sędziów, pracowników NSA, WSA w Warszawie, WSA w Olsztynie oraz ich rodzin, w postaci abonamentu miesięcznego w wyznaczonych ośrodkach na terenie całego kraju, z którymi wykonawca ma podpisaną umowę współpracy” SPRAWA WSA-ZP-08-2023** – działając na podstawie art. 284 oraz art. 286 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) informuje, że w wyżej wymienionym postępowaniu, w terminie, o którym mowa w art. 284 ust. 2 ustawy Pzp wpłynęły zapytania do treści SWZ. W związku z tym, zamawiający poniżej udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania, treść zapytań wraz z wyjaśnieniami, bez ujawniania źródła zapytania oraz zmiany treści SWZ.

**Pytanie 1.**

W nawiązaniu do odpowiedzi na pytanie 5 z dnia 25 lipca 2023 r., prosimy o informację czy Zamawiający zgadza się na dodanie do Umowy postanowienia dotyczącego ochrony danych osobowych, poprzez wskazanie wprost, że w ramach wykonywania czynności niezbędnych do prawidłowego wykonania przedmiotu Umowy, Strony zawrą odrębną umowę powierzenia przetwarzania danych osobowych Zamawiającemu jako podmiotowi przetwarzającemu przez Wykonawcę, będącym Administratorem danych osobowych, tym samym Zamawiający będzie występował jako podmiot przetwarzający przy wykonywaniu części czynności przetwarzania danych osobowych, wykonywanych na zlecenie Wykonawcy?

Na gruncie umowy o świadczenie usług dostępu do Programu MultiSport, administratorem danych osobowych posiadaczy kart jest wyłącznie 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”.

Niezależnie od tego, z uwagi na fakt, że Wykonawca nie posiada bezpośredniego kontaktu z użytkownikami, szereg czynności tj. np. zbieranie zgód, zarządzanie czy dystrybucja kart musi odbywać się za pośrednictwem Zamawiającego. Zamawiający musi więc posiadać podstawę prawną do przetwarzania danych na gruncie umowy o świadczenie usług zgodnie z RODO. Dotyczy to również przygotowania i przekazania do Wykonawcy Listy z nazwiskami wszystkich Użytkowników przez Zamawiającego. 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.

Aktualne zapisy Umowy nie pozwalają na powierzenie przetwarzania danych osobowych przez Wykonawcę Zamawiającemu. Co więcej, Załącznik nr 1 przewiduje model odwrotny od prawidłowego tj. gdzie Zamawiający jako administrator danych osobowych, powierzy czynności przetwarzania Wykonawcy, jako podmiotowi przetwarzającemu, co w ocenie Wykonawcy jest sprzeczne z zachodzącym pomiędzy stronami procesem. Brak umowy powierzenia, gdzie to Wykonawca występuje w roli administratora danych osobowych, może narazić obie Strony na

ryzyko i odpowiedzialność cywilno-administracyjno-karną wobec podmiotów danych oraz PUODO.

Poniżej propozycja zapisów umowy:

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.

#### **Odpowiedź.**

Zamawiający wyraża zgodę na wniosek wykonawcy w tym zakresie.

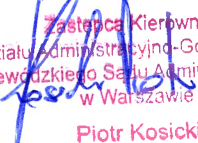
W związku z powyższym w §7 po ust. 8 umowy dodaje się ust. 9, który otrzymuje brzmienie:

*„9. 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 Programu oraz ustalą zasady powierzenia zamawiającemu przez wykonawcę przetwarzania danych osobowych Użytkowników Programu.”*

**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.**

DYREKTOR SĄDU

  
Wojciech Kitka

  
Zastępca Kierownika  
Oddziału Administracyjno-Gospodarczego  
Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego  
w Warszawie  
Piotr Kosicki