

DO WSZYSTKICH ZAINTERESOWANYCH

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.: **Zakup kart sportowych dla Pracowników EC1 w Łodzi** (Numer postępowania: **315/ZFŚS/TP/2022**)

MODYFIKACJA TREŚCI SWZ

Wyjaśnienia/modyfikacja treści SWZ

Zamawiający „EC1 Łódź - Miasto Kultury” w Łodzi, działając na podstawie art. 135 ust. 2 oraz art. 137 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 roku - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2021 poz. 1129 ze zm.) – dalej ustawa Pzp, informuje, iż wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ), na który **udziela następujących wyjaśnień:**

Pytanie 1

Wnosimy o zmianę zapisów dotyczących weryfikacji/ rejestracji wejścia i uzyskania dostępu do usług przez użytkowników kart sportowo-rekreacyjnych, poprzez usunięcie w OPZ ostatniego zdania w pkt. 7:

„W przypadku braku zgody Użytkownika na weryfikację przy stosowaniu kodów PIN otrzymywanych poprzez wiadomość sms, bądź za pośrednictwem infolinii, Użytkownik będzie miał zapewnioną możliwość innego sposobu weryfikacji.”

Wskazujemy, iż w SWZ (m.in. pkt. 1 OPZ) Zamawiający dopuścił bez żadnych warunków dodatkowych alternatywnie różne formy weryfikacji/rejestracji wejścia w celu skorzystania z usług w obiekcie, w tym aplikację mobilną, kartę, sms, infolinię oraz wskazał we wzorze umowy powierzenia (par. 3 ust. 5) iż jedną z kategorii przetwarzanych w celu realizacji umowy danych będzie numer telefonu Użytkownika.

Oczywistym jest że żeby zarejestrować wejście za pomocą aplikacji mobilnej oraz sms konieczne jest użycie telefonu komórkowego. Medicoversport stosuje wyłącznie system weryfikacji z użyciem telefonu komórkowego a Użytkownik nie ma możliwości rejestracji wejścia i uzyskania dostępu do usług bez użycia telefonu.

Zdaniem Medicoversport – jeśli Zamawiający w SWZ dopuścił równorzędnie różne systemy dostępu do usług – należy przyjąć, że wszyscy użytkownicy którzy dobrowolnie zechcą przystąpić programu sportowo-rekreacyjnego godzą się na sposób realizacji przyjęty u wykonawcy który będzie realizował zamówienia po rozstrzygnięciu postępowania oraz na akceptację regulaminu korzystania z usług tego wykonawcy. W przypadku kiedy użytkownik nie posiadałby telefonu – Medicoversport użyczy mu bezpłatnie telefon (służący wyłącznie do rejestracji wejść w obiektach).

W związku z powyższym - nie ma powodu aby wykonawca dodatkowo musiał zapewnić inny niż stosowany przezeń a wynikający z przyjętych rozwiązań technicznych sposób dostępu do usług. Odnosząc się do zapisów SWZ oraz do przepisów Pzp w zakresie równego traktowania wykonawców oraz zapewnienia konkurencyjności w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego wnosimy o zmianę decyzji Zamawiającego i dopuszczenie wszystkich funkcjonujących na rynku sposobów realizowania dostępu do obiektów i usług sportowo-rekreacyjnych bez dodatkowych warunków.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisów OPZ w zakresie pkt 7 poprzez wykreślenie ostatniego zdania. Zmieniony załącznik nr 1 do SWZ(OPZ) stanowi załącznik nr 1 do niniejszego pisma.

Pytanie 2

Wnosimy o zmniejszenie wysokości kary umownej o której mowa w par. 8 ust. 1 wzoru umowy.

Kara w wysokości 2000,00 zł „za każdy jeden obiekt sportowo – rekreacyjnych mniej w stosunku do wskazanej w ofercie ilości zarówno w Łodzi jak i województwie łódzkim” jest rażąco wysoka i zupełnie nieadekwatna do realiów rynkowych w branży sportowo-rekreacyjnej.

Na rynku obiektów sportowych panuje duża niestabilność – m.in. w związku z sytuacją spowodowaną epidemią COVID (nadal) ogromną inflacją, oraz (zwłaszcza) podwyżkami cen energii i gazu wpływającymi bezpośrednio na koszty utrzymania obiektów a co za tym idzie zamykaniem działalności przez wiele firm.

Wykonawca nie może zagwarantować w tej sytuacji iż na przestrzeni trwającej 36 miesięcy umowy nie zdarzy się okres kiedy liczba obiektów czasowo spadnie do ilości mniejszej niż podana w ofercie.

W związku z tym wnioskujemy o zmniejszenie kary umownej z 2000,00 zł do 200,00 zł, oraz o dodanie do wzoru umowy zapisu iż wykonawcy mają w takim przypadku 21 dni roboczych na uzupełnienie liczby obiektów do ilości podanej w ofercie.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisów Projektowanych postanowień umowy w zakresie par. 8 ust. 1, ponad to w par. 6 dodano ust. 3. Zmieniony załącznik nr 1 do SWZ(PPU) stanowi załącznik nr 2 do niniejszego pisma.

Pytanie 3

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że Wykonawcy mogą uwzględnić w swoich ofertach obiekty, z którymi choć mają zawarte umowy to pozostają aktualnie zamknięte (np. z uwagi na epidemię koronawirusa COVID-19, przerwę techniczną, sezonowość usługi, np. basen odkryty, lodowisko).

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na uwzględnienie przez Wykonawcę w swojej ofercie obiektów z którymi ma umowę, które pozostają czasowo zamknięte np. z uwagi na epidemię koronawirusa COVID-19, przerwę techniczną, sezonowość usługi, np. basen odkryty, lodowisko.

Pytanie 4

Czy sposób uzyskiwania dostępu do obiektów sportowo-rekreacyjnych bądź weryfikacji tożsamości użytkownika abonamentu może wymuszać na nim konieczność posiadania bądź wykorzystywania urządzenia telekomunikacyjnego?

W ocenie Wykonawcy, możliwość skorzystania z abonamentu sportowo-rekreacyjnego i tym samym ze środków Zakładowego Funduszu Świadczeń Socjalnych, nie powinno być uzależnione od takich czynników jak posiadanie bądź nieposiadanie telefonu komórkowego przez użytkownika czy też zgoda bądź brak zgody na wykorzystywanie telefonu w celu skorzystania z obiektu sportowego.

Odpowiedź:

Zgodnie z punktem II.7 OPZ – „Weryfikacja Użytkownika odbywać się będzie na podstawie okazanej fizycznie karty imiennej, poprzez system sms, aplikację lub rejestrację danych biometrycznych na terminalu.” Wybór sposobu weryfikacji należy do Wykonawcy na zasadach określonych w punkcie II.7 OPZ.

Pytanie 4

Zgodnie z rozdziałem I Opisu Przedmiotu Zamówienia, żadna z dopuszczonych form dostępu do usługi nie może pociągać za sobą dodatkowych kosztów dla pracowników korzystających z dostępu oraz dla Zamawiającego

Czy w nawiązaniu do wskazanej wyżej treści niniejszego postępowania za dodatkowy koszt dla użytkownika uznane zostaną: koszt nabycia oraz eksploataowania własnego urządzenia telekomunikacyjnego, koszty aktywnego abonamentu, pozwalającego na wysyłanie wiadomości sms, wykonywania połączeń telefonicznych bądź łączenie się z Internetem, o ile posiadanie takiego urządzenia bądź dokonywanie wymienionych czynności jest niezbędne do skorzystania z placówki sportowej?



„ECI ŁÓDŹ - MIASTO KULTURY” W ŁODZI

Instytucja współprowadzona przez Miasto Łódź
oraz Ministra Kultury i Dziedzictwa Narodowego

ul. Targowa 1/3
90-022 Łódź

t: 42 600 61 00
f: 42 600 61 02

REGON: 100522238
NIP: 725 197 27 44

www.eci1lodz.pl
biuro@eci1lodz.pl

ADRES KORESPONDENCYJNY: „ECI ŁÓDŹ - MIASTO KULTURY” W ŁODZI 90-021 ŁÓDŹ UL. TUWIMA 46

Zdaniem Wykonawcy naruszeniem zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania Wykonawców byłaby sytuacja, w której Wykonawca stosujący weryfikację za pomocą imiennych kart zobligowany jest do bezpłatnego dostarczenia urządzenia identyfikującego, natomiast w przypadku pozostałych form weryfikacji Zamawiający dopuściłby możliwość przeniesienia kosztów na Zamawiającego lub bezpośrednio na użytkownika.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że koszt nabycia oraz eksploataowania własnego urządzenia telekomunikacyjnego, koszty aktywnego abonamentu, pozwalającego na wysyłanie wiadomości sms, wykonywania połączeń telefonicznych bądź łączenie się z Internetem nie będzie traktowany jako dodatkowy koszt. Zgodnie z odpowiedzią na pytanie 3, weryfikacja Użytkownika odbywać się będzie na podstawie okazanej fizycznie karty imiennej, poprzez system sms, aplikację lub rejestrację danych biometrycznych na terminalu.

Pytanie 5

W nawiązaniu do ust. 7 rozdziału II Opisu Przedmiotu Zamówienia prosimy uprzejmie o potwierdzenie, iż z uwagi na bezpieczeństwo i ochronę prywatności użytkowników abonamentów, a także z uwagi na minimalizację zakresu przetwarzanych danych osobowych w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia, Zamawiający nie dopuszcza by aplikacja służąca do uzyskiwania dostępu do obiektów sportowo-rekreacyjnych wymagała przetwarzania takich danych jak numer PESEL.

Numer PESEL jest numerem identyfikacyjnym niezbędnym między innymi do skorzystania z usług finansowych (np. zaciągnięcia kredytu), skorzystania z publicznej opieki zdrowotnej bądź załatwienia sprawy urzędowej, natomiast w ocenie Wykonawcy, w celu świadczenia usług sportowo-rekreacyjnych nie ma potrzeby przetwarzania powyższej danej. Ze względu na bezpieczeństwo, ochronę prywatności i zasadę minimalizacji, polegającą na tym, że przetwarzaniu winny ulegać tylko i wyłącznie te dane, które są niezbędne do osiągnięcia danego celu, w trakcie realizacji usług nie powinno się przekazywać innych danych osobowych niż te, które są konieczne do wykonania danego zobowiązania, również w przypadku pobierania danych niezależnie od Zamawiającego.

Zwracamy uwagę, iż według poradnika pn. „Obowiązki administratorów związane z naruszeniami ochrony danych osobowych”, wydanego przez Urząd Ochrony Danych Osobowych – wyciek PESEL w połączeniu z danymi osobowymi, takimi jak: imię i nazwisko, powoduje wystąpienie wysokiego ryzyka naruszenia praw lub wolności osoby, której te dane dotyczą.

Wspomniany organ nadzorujący przetwarzanie danych osobowych wskazuje, że pozyskanie dostępu do puli danych w postaci imienia, nazwiska oraz numeru PESEL, przez osobę nieuprawnioną, może posłużyć między innymi do:

- uzyskania przez osoby trzecie kredytów w instytucjach pozabankowych, na szkodę osoby, której dane dotyczą;
- uzyskania dostępu do danych o stanie zdrowia osoby, której dane dotyczą w przypadku przełamania zabezpieczeń do systemu świadczeń opieki zdrowotnej lub korzystania ze świadczeń opieki zdrowotnej przysługujących tej osobie;
- korzystania z praw obywatelskich osoby, której dane naruszono, np. wykorzystania danych do oddania głosu w głosowaniu nad środkami budżetu obywatelskiego;
- zarejestrowania przedpłaconej karty telefonicznej (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.

Odpowiedź:

W zakresie przetwarzania danych użytkownika w związku z dostępem do obiektów, administratorem danych jest wykonawca zamówienia i to on określa jakie dane są niezbędne do świadczenia usługi, jak również odpowiada za bezpieczeństwo przetwarzanych w tym celu danych.



„EC1 ŁÓDŹ - MIASTO KULTURY” W ŁÓDZI

Instytucja współprowadzona przez Miasto Łódź
oraz Ministra Kultury i Dziedzictwa Narodowego

ul. Targowa 1/3
90-022 Łódź

t: 42 600 61 00
f: 42 600 61 02

REGON: 100522238
NIP: 725 197 27 44

www.ec1lodz.pl
biuro@ec1lodz.pl

ADRES KORESPONDENCYJNY: „EC1 ŁÓDŹ - MIASTO KULTURY” W ŁÓDZI 90-021 ŁÓDŹ UL. TUWIMA 46

Pytanie 7

Prosimy uprzejmie o potwierdzenie, iż w przypadku identyfikacji z wykorzystaniem telefonu komórkowego, weryfikacja powinna pozwalać na skorzystanie z usługi za pomocą każdego telefonu komórkowego dostępnego na rynku.

W ocenie Wykonawcy, możliwość skorzystania z abonamentu sportowo-rekreacyjnego i tym samym ze środków Zakładowego Funduszu Świadczeń Socjalnych, nie powinno być uzależnione od poza socjalnych czynników takich jak na przykład rodzaj wykorzystywanego telefonu komórkowego przez użytkownika.

Odpowiedź:

Zgodnie z punktem II.7 OPZ – „Weryfikacja Użytkownika odbywać się będzie na podstawie okazanej fizycznie karty imiennej, poprzez system sms, aplikację lub rejestrację danych biometrycznych na terminalu.” Wybór sposobu weryfikacji należy do Wykonawcy na zasadach określonych w punkcie II.7 OPZ.

Pytanie 8

Prosimy uprzejmie o potwierdzenie, iż w przypadku identyfikacji z wykorzystaniem telefonu komórkowego, weryfikacja powinna pozwalać na skorzystanie z usługi za pomocą telefonów komórkowych wyposażonych w dowolny system operacyjny dostępny na rynku (w tym m.in. Android, iOS, KaiOS, Harmony OS).

W ocenie Wykonawcy, możliwość skorzystania z abonamentu sportowo-rekreacyjnego i tym samym ze środków Zakładowego Funduszu Świadczeń Socjalnych, nie powinno być uzależnione od poza socjalnych czynników takich jak na przykład rodzaj wykorzystywanego telefonu komórkowego przez użytkownika.

Odpowiedź:

Zgodnie z punktem II.7 OPZ – „Weryfikacja Użytkownika odbywać się będzie na podstawie okazanej fizycznie karty imiennej, poprzez system sms, aplikację lub rejestrację danych biometrycznych na terminalu.” Wybór sposobu weryfikacji należy do Wykonawcy na zasadach określonych w punkcie II.7 OPZ.

Pytanie 9

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że karta dla dzieci do lat 15 (basen + inne zajęcia sportowe), którą winien zaoferować Wykonawca, uprawniać ma do korzystania z basenu, a także zajęć oraz usług dedykowanych tej grupie wiekowej (np. grupowe zajęcia sztuk walki, tańca, gimnastyki, zajęć ogólnorozwojowych przeznaczonych dla dzieci).

Obiekty sportowe współpracujące z operatorami programów sportowych zapewniają usługi, które z samej zasady bywają (np. ze względów bezpieczeństwa, czy charakteru usługi) przeznaczone tylko i wyłącznie do określonej grupy wiekowej. Dlatego też u każdego z Wykonawców występują usługi dedykowane wyłącznie dorosłym, a które nie są dostępne dla użytkowników poniżej 15 roku życia (dzieci) i odwrotnie.

Odpowiedź:

Przez inne zajęcia sportowe należy rozumieć taki rodzaj zajęć, które zgodnie z regulaminem danego obiektu sportowego przeznaczone są dla uczestników w wieku do lat 15.

Pytanie 10

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o podanie minimalnej liczby pracowników zgłoszonych w miesiącu do programu sportowo-rekreacyjnego.

Określenie przez Zamawiającego w ust. 11 rozdział II Opisu Przedmiotu Zamówienia maksymalnej liczby zgłoszonych pracowników oraz deklarowanej liczby w pierwszym miesiącu obowiązywania umowy, nie pozwala Wykonawcy na prawidłowe skalkulowanie oferty. Bowiem istnieje ryzyko, iż na etapie realizacji umowy, liczba zgłoszonych pracowników może znacząco odbiegać od wskazanych liczb, co będzie rodziło negatywne konsekwencje finansowe dla Wykonawcy.

Zwracamy także uwagę, iż niedoprecyzowanie wielkości zamówienia przez Zamawiającego wraz z zapewnieniem sobie swobody w określaniu wolumenu dostaw, zdaniem KIO narusza równowagę kontraktową w nadmiernym stopniu. Zgodnie z orzecznictwem KIO, możliwość ograniczenia zakresu przedmiotu zamówienia w niczym nieograniczony sposób czyni przedmiot zamówienia niejednoznacznym (art. 99 ust. 1 PZP). Ponadto zgodnie z wyrokiem KIO 2346/16 z dnia 2 stycznia 2017 r. „Zastrzeżenie przez



„ECI ŁÓDŹ - MIASTO KULTURY” W ŁODZI

Instytucja współprowadzona przez Miasto Łódź
oraz Ministra Kultury i Dziedzictwa Narodowego

ul. Targowa 1/3
90-022 Łódź

t: 42 600 61 00
f: 42 600 61 02

REGON: 100522238
NIP: 725 197 27 44

www.ecilodz.pl
biuro@ecilodz.pl

ADRES KORESPONDENCYJNY: „ECI ŁÓDŹ - MIASTO KULTURY” W ŁODZI 90-021 ŁÓDŹ UL. TUWIMA 46

zamawiającego w projekcie umowy nieograniczonej ingerencji w ilość zamawianych dostaw, poprzez jej zmniejszenie na etapie realizacji umowy oznacza po stronie wykonawców brak pewnej wiedzy na temat jednego z istotnych elementów kalkulacji ceny, tj. ilości zamawianych dostaw, warunkującego rzetelną wycenę oferty. Prowadzi także do naruszenie uczciwej konkurencji, ponieważ wykonawcy, w sytuacji braku jednoznacznych danych na temat ilości zamawianych dostaw, zdani są na własne, różne dla każdego wykonawcy oceny co do prawdopodobnych potrzeb zamawiającego w aspekcie ilościowym”.

Odpowiedź:

Zamawiający na tym etapie wskazuje deklarowaną liczbę użytkowników kart w pierwszym miesiącu. Liczba ta wynika z przeprowadzonego w siedzibie Zamawiającego rozeznania wśród pracowników oraz zebrania wstępnych deklaracji.

Pytanie 11

W nawiązaniu do § 1 ust. 4 oraz § 2 ust. 6 Projektowanych Postanowień Umowy, zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że Zamawiający akceptuje ograniczenia w tym ograniczenia czasowe w dostępie do usług sportowych, wynikające z umów pomiędzy operatorami kart sportowych, a partnerskimi obiektami sportowymi.

Jak wynika z najlepszej wiedzy Wykonawcy żaden z operatorów kart sportowych funkcjonujących na rynku nie oferuje kart sportowych bez jakichkolwiek limitów czasowych. U każdego z operatorów kart sportowych występują takie ograniczenia i dotyczą przede wszystkim usług: basenu (np. 60 minut korzystania z basenu), lodowiska (np. 45 minut korzystania z lodowiska), sauny (np. 30 minut korzystania z sauny), groty solnej (np. 30 minut korzystania z groty solnej) aqua aerobiku (np. 45 minut zajęć aqua aerobiku). Wspomniane ograniczenia wynikają z umów pomiędzy operatorami kart sportowych, a partnerskimi obiektami sportowymi.

Poza powyższymi limitami czasowymi, w ofercie Wykonawców występować mogą ograniczenia wynikające z obowiązujących w obiekcie godzin pracy, regulaminów, grafików, charakteru usługi, bądź stopnia zaawansowania grupy..

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że akceptuje opisane w pytaniu ograniczenia.

Pytanie 12

Na podstawie § 2 ust. 6 Projektowanych Postanowień Umowy oraz rozdziału I Opisu Przedmiotu Zamówienia, Zamawiający wymaga by dostęp do obiektów sportowo-rekreacyjnych był bezpłatny i nie pociągał za sobą żadnych dodatkowych kosztów ,bez względu na stosowaną formę dostępu. Natomiast zgodnie z treścią Formularza Oferty, Wykonawca ma wskazać w nim liczbę obiektów sportowo-rekreacyjnych, w których będą świadczone usługi sportowo-rekreacyjne, która winna obejmować obiekty zarówno bez dopłat, jak i świadczące usługi z dopłatą bądź rabatem.

Prosimy uprzejmie o potwierdzenie, że w treści Formularza Ofertowego nastąpiła omyłka i Wykonawca winien wskazać w niej liczbę obiektów sportowo-rekreacyjnych, w których będą świadczone usługi sportowo-rekreacyjne, bez konieczności uiszczania dodatkowej opłaty.

Prosimy również o potwierdzenie, że w kryterium oceny ofert pn. „Liczba obiektów sportowo-rekreacyjnych na terenie województwa łódzkiego” Zamawiający będzie punktował tylko i wyłącznie obiekty sportowo-rekreacyjne, świadczące usługi bez dodatkowej opłaty. .

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisów Formularza oferty w przedmiotowy zakresie. Zmieniony załącznik nr do SWZ (Formularz oferty) stanowi załącznik nr 3 do niniejszego pisma.

Pytanie 13

W wyniku przeprowadzonego audytu dotyczącego wdrożenia zmian w zakresie ochrony danych osobowych u Wykonawcy wynikających z RODO (Rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych



„EC1 ŁÓDŹ - MIASTO KULTURY” W ŁÓDZI

Instytucja współprowadzona przez Miasto Łódź
oraz Ministra Kultury i Dziedzictwa Narodowego

ul. Targowa 1/3
90-022 Łódź

t: 42 600 61 00
f: 42 600 61 02

REGON: 100522238
NIP: 725 197 27 44

www.ec1lodz.pl
biuro@ec1lodz.pl

ADRES KORESPONDENCYJNY: „EC1 ŁÓDŹ - MIASTO KULTURY” W ŁÓDZI 90-021 ŁÓDŹ UL. TUWIMA 46

i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE) ustalone zostało, iż podstawą prawną przetwarzania danych Użytkowników przez Wykonawcę jest prawnie uzasadniony interes administratora (art. 6 ust. 1 lit. f) RODO) oraz, że Wykonawca posiada status administratora w stosunku do danych osobowych posiadaczy kart programu. Podstawą prawną takiego stanowiska jest definicja administratora wynikająca z zapisów art. 4 ust. 7 RODO.

W tym miejscu należy podkreślić, że zgodnie z decyzją GIODO nr DIS/DEC-749/15/83430 to operator kart sportowych, czyli Wykonawca określa jaki zakres danych osobowych jest niezbędny dla wystawienia takich kart oraz decyduje o celach i środkach przetwarzania danych posiadaczy kart.

Co istotne, należy zaznaczyć, że zważywszy na fakt, iż Wykonawca administruje już danymi użytkowników programu na podstawie art. 6 ust. 1 lit. f) RODO, w trakcie realizacji przedmiotowej usługi nie ma konieczności ponownego udostępniania danych użytkowników przez Zamawiającego Wykonawcy.

Wykonawca jako administrator jest zobowiązany do wykonania obowiązku informacyjnego wobec użytkowników. W celu udokumentowania spełnienia obowiązku informacyjnego ciążącego na administratorze, Zamawiający w imieniu i na rzecz Wykonawcy (w związku z brakiem dostępu Wykonawcy do pracowników Zamawiającego), proszony jest o zebranie od użytkowników oświadczeń w przedmiocie przetwarzania danych osobowych, a nie jak wynika z §9 ust. 4 i 5 Projektowanych Postanowień Umowy zgód użytkowników. Użytkownicy potwierdzają złożeniem swoich danych na formularzu, że zapoznali się z obowiązkiem informacyjnym.

Reasumując, w trakcie realizacji umowy nie ma konieczności udostępniania danych użytkowników Wykonawcy, gdyż administruje on już tymi danymi na podstawie art. 6 ust. 1 lit. f) RODO, a oświadczenia zbierane przez Zamawiającego w imieniu Wykonawcy, pełnią rolę obowiązku informacyjnego ciążącego na administratorze.

Z uwagi na powyższe, zwracamy się z uprzejmą prośbą o zastąpienie § 9 Projektowanych Postanowień Umowy, poniższym brzmieniem. Wnioskujemy również o usunięcie projektu Załącznika nr 3 do Umowy. Zgodnie z propozycją Wykonawcy treść umowy powierzenia byłaby ustalana przez Zamawiającego z wyłonionym Wykonawcą, co pozwoli na dostosowanie jej brzmienia do sposobu świadczenia usług przez danego Wykonawcę.

§9

1. Administratorem danych osobowych w rozumieniu RODO jest:

- 1) Wykonawca – w odniesieniu do danych osobowych wszystkich Użytkowników po zebraniu oświadczeń w przedmiocie przetwarzania danych osobowych w zakresie i na zasadach opisanych w niniejszej Umowie;
- 2) Zamawiający – w odniesieniu do danych osobowych Użytkowników, do których zwraca się z informacją o możliwości objęcia programem sportowo-rekreacyjnym. Po odebraniu od tych osób oświadczeń w przedmiocie przetwarzania danych osobowych Zamawiający będzie przetwarzał ich dane osobowe w wyniku powierzenia przez Wykonawcę na zasadach i w zakresie określonym w niniejszej Umowie oraz Załączniku nr 3.

2. Każdy z administratorów danych wskazanych w ust. 1 powyżej odpowiada we własnym zakresie za zapewnienie zgodności ich przetwarzania z przepisami o ochronie danych osobowych.

3. Wykonawca przetwarza dane osobowe Użytkowników w zakresie niezbędnym do realizacji Umowy, na podstawie oświadczeń Użytkowników w przedmiocie przetwarzania danych osobowych złożonych przed zgłoszeniem swojego udziału w programie sportowo-rekreacyjnym na formularzu papierowym według wzorów dostarczonych przez Wykonawcę.

4. Zamawiający zbiera w imieniu i na rzecz Wykonawcy oświadczenia Użytkowników w przedmiocie przetwarzania danych osobowych w wersji papierowej. Zamawiający zobowiązuje się do:

- 1) archiwizacji przedmiotowych oświadczeń Użytkowników w imieniu Wykonawcy przy zastosowaniu wymaganych przepisami prawa zasad bezpieczeństwa danych;
- 2) udostępnienia Wykonawcy oryginałów przedmiotowych oświadczeń Użytkowników w terminie 5 dni roboczych od dnia otrzymania przez Zamawiającego wniosku Wykonawcy zgłoszonego na piśmie lub za pośrednictwem poczty elektronicznej;



„ECI ŁÓDŹ - MIASTO KULTURY” W ŁODZI

Instytucja współprowadzona przez Miasto Łódź
oraz Ministra Kultury i Dziedzictwa Narodowego

ul. Targowa 1/3
90-022 Łódź

t: 42 600 61 00
f: 42 600 61 02

REGON: 100522238
NIP: 725 197 27 44

www.ecilodz.pl
biuro@ecilodz.pl

ADRES KORESPONDENCYJNY: „ECI ŁÓDŹ - MIASTO KULTURY” W ŁODZI 90-021 ŁÓDŹ UL. TUWIMA 46

- 3) w zależności od decyzji Wykonawcy, do usunięcia albo przekazania Wykonawcy przedmiotowych oświadczeń Użytkowników w terminie 14 dni od rozwiązania Umowy.
5. Na podstawie art. 28 RODO, Wykonawca powierza Zamawiającemu do przetwarzania dane osobowe Użytkowników wyłącznie w celu i zakresie niezbędnym do wykonania Umowy, a w szczególności w celu zebrania oświadczeń na formularzach, o których mowa w ust. 3 oraz dystrybucji kart. Powierzenie przetwarzania danych osobowych odbywać się będzie na podstawie umowy powierzenia przetwarzania, której treść zostanie uzgodniona przed zawarciem umowy o świadczenie usług. Umowa określi przedmiot i czas trwania przetwarzania, charakter i cel przetwarzania, rodzaj danych osobowych oraz kategorie osób, których dane dotyczą, obowiązki i prawa Stron.
6. Wykonawca będzie przetwarzać dane osobowe Użytkowników dla celów podatkowych i rachunkowych w zakresie i przez czas zgodny z obowiązującymi przepisami, a także po zakończeniu świadczenia usług w zakresie i przez czas niezbędny do rozliczenia Umowy.
7. Po zaprzestaniu korzystania z programu sportowo-rekreacyjnego przez Użytkowników, Wykonawca może przechowywać dane osobowe Użytkowników w zakresie niezbędnym dla dochodzenia roszczeń przez okres przedawnienia roszczeń wynikających z niniejszej Umowy.
8. Odmowa złożenia przez Użytkownika oświadczenia, o którym mowa w ust. 3 powyżej w celu realizacji Umowy lub żądanie zaprzestania przetwarzania danych osobowych, skutkują jednoczesnym zakończeniem na koniec bieżącego okresu rozliczeniowego udziału w programie sportowo-rekreacyjnym tego Użytkownika.
9. Dane osobowe reprezentantów Strony oraz osób wskazanych do kontaktu, zawarte w niniejszej Umowie, będą przetwarzane przez drugą Stronę jako administratora danych osobowych wyłącznie w celu koordynowania i realizacji ustaleń wynikających z niniejszej Umowy oraz w celu realizacji uprawnień i obowiązków wynikających z przepisów prawa, chyba, że podstawą prawną będzie udzielona zgoda na przetwarzanie danych osobowych dla innych celów, w szczególności związanych z marketingiem produktów lub usług Strony. Każda ze Stron zobowiązuje się we własnym zakresie wykonać obowiązek informacyjny w powyższym zakresie zgodnie z RODO.
10. Kwestie nieuregulowane w niniejszym paragrafie zostaną doprecyzowane przez Strony na piśmie pod rygorem nieważności.
11. Strony ustalają, że podczas realizacji umowy będą ściśle ze sobą współpracować informując się o wszystkich okolicznościach mających lub mogących mieć wpływ na wykonanie umowy i bezpieczeństwo przetwarzanych danych osobowych.
12. Strony zobowiązują się do niezwłocznego wzajemnego informowania o wszelkich przypadkach naruszenia ochrony danych osobowych oraz wszelkich czynnościach z własnym udziałem w sprawach dotyczących ochrony danych osobowych prowadzonych w szczególności przez Urząd Ochrony Danych Osobowych, inne urzędy państwowe, policję lub sądy mających bezpośredni związek z niniejszą Umową.
13. Strony ustalają, iż ponoszą wobec siebie oraz osób trzecich pełną odpowiedzialność za szkody wyrządzone naruszeniem postanowień niniejszej Umowy a w szczególności za szkody wyrządzone zagubieniem, utratą dokumentacji lub umożliwieniem, w jakikolwiek sposób dostępu do danych osobom nieupoważnionym.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisów Projektowanych postanowień umowy w zakresie par. 9. Zmieniony załącznik nr 1 do SWZ(PPU) stanowi załącznik nr 2 do niniejszego pisma.

Pytanie 14

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację §3 ust. 1, 5 i 6 Projektowanych Postanowień Umowy, poprzez nadanie poniższego brzmienia wspomnianym postanowieniom:

§3 ust. 1 Projektowanych Postanowień Umowy

„1. Liczba użytkowników ustalona zostanie na podstawie imiennej listy sporządzonej przez Zamawiającego, którą przekaze Wykonawcy w terminie 7 dni od podpisania umowy.”

§3 ust. 5 Projektowanych Postanowień Umowy

„5. Zamawiający zobowiązuje się do:



„EC1 ŁÓDŹ - MIASTO KULTURY” W ŁÓDZI

Instytucja współprowadzona przez Miasto Łódź
oraz Ministra Kultury i Dziedzictwa Narodowego

ul. Targowa 1/3
90 - 022 Łódź

t: 42 600 61 00
f: 42 600 61 02

REGON: 100522238
NIP: 725 197 27 44

www.ec1lodz.pl
biuro@ec1lodz.pl

ADRES KORESPONDENCYJNY: „EC1 ŁÓDŹ - MIASTO KULTURY” W ŁÓDZI 90-021 ŁÓDŹ UL. TUWIMA 46

- 1) zebrania w imieniu i na rzecz Wykonawcy oświadczenia Użytkowników w przedmiocie przetwarzania danych osobowych w wersji papierowej
- 2) archiwizacji przedmiotowych oświadczeń Użytkowników w imieniu Wykonawcy przy zastosowaniu wymaganych przepisami prawa zasad bezpieczeństwa danych;
- 3) udostępnienia Wykonawcy oryginałów przedmiotowych oświadczeń Użytkowników w terminie 5 dni roboczych od dnia otrzymania przez Zamawiającego wniosku Wykonawcy zgłoszonego na piśmie lub za pośrednictwem poczty elektronicznej;
- 4) w zależności od decyzji Wykonawcy, do usunięcia albo przekazania Wykonawcy przedmiotowych oświadczeń Użytkowników w terminie 14 dni od rozwiązania Umowy.”

§3 ust. 6 Projektowanych Postanowień Umowy

„6. Odmowa złożenia przez Użytkownika oświadczenia, o którym mowa w ust. 5 powyżej w celu realizacji Umowy lub żądanie zaprzestania przetwarzania danych osobowych, skutkują jednoczesnym zakończeniem na koniec bieżącego Okresu Rozliczeniowego jego udziału w Programie oraz osób zgłoszonych przez tego Pracownika do udziału w Programie.”

Jak wspomniano już w treści pytania nr 11, oświadczenia zbierane przez Zamawiającego w imieniu Wykonawcy nie są formą zgody, a pełnią rolę potwierdzenia wykonania obowiązku informacyjnego ciążącego na administratorze wynikającego z art. 13 RODO.

Co więcej, mając na uwadze, że oświadczenia te mają być archiwizowane przez Zamawiającego i udostępniane Wykonawcy na jego wniosek, nie ma konieczności przekazywania ich skanu wraz z listą użytkowników.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisów Projektowanych postanowień umowy w zakresie par. 3 ust. 1, 5 i 6. Zmieniony załącznik nr 1 do SWZ(PPU) stanowi załącznik nr 2 do niniejszego pisma.

Pytanie 15

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację §8 ust. 1 Projektowanych Postanowień Umowy, poprzez nadanie poniższego brzmienia wspomnianemu postanowieniu:

„1. Niezależnie od prawa do odstąpienia od umowy Zamawiający jest uprawniony do naliczenia Wykonawcy kary umownej za każde zmniejszenie ilości obiektów sportowo – rekreacyjnych, do których będą mieli dostęp Użytkownicy w stosunku do wskazanego w ofercie. Kara umowna będzie naliczana w wysokości 50,00 zł za każdy jeden obiekt sportowo – rekreacyjnych mniej w stosunku do wskazanej w ofercie ilości zarówno w Łodzi jak i województwie łódzkim.”

Mając na uwadze rynkową cenę jednego karnetu sportowo-rekreacyjnego, wysokość omawianej kary może przyjąć wartość stanowiącą znaczną część wynagrodzenia Wykonawcy za okres rozliczeniowy, którego dane naruszenie dotyczyło. Nie ulega więc wątpliwości, że aktualna wysokość wspomnianej wyżej kary umownej nosi znamiona rażąco wygórowanej. Podkreślamy również, że zgodnie ze stanowiskiem doktryny, kary umowne nie mogą być instrumentem służącym wzbogaceniu się Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisów Projektowanych postanowień umowy w zakresie par. 8 ust. 1, Zmieniony załącznik nr 1 do SWZ(PPU) stanowi załącznik nr 2 do niniejszego pisma.

Pytanie 16

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację §8 ust. 2 Projektowanych Postanowień Umowy, poprzez nadanie poniższego brzmienia wspomnianemu postanowieniu:

„2. Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu karę umowną za każdy przypadek nienależytego wykonania umowy, w tym za każdy dzień zwłoki w dostarczeniu kart w terminie lub aktywowania aplikacji umożliwiającej korzystanie z abonamentu, w wysokości 0,1% wynagrodzenia Wykonawcy za okres rozliczeniowy, którego dane naruszenie dotyczyło.”



„ECI ŁÓDŹ - MIASTO KULTURY” W ŁODZI

Instytucja współprowadzona przez Miasto Łódź
oraz Ministra Kultury i Dziedzictwa Narodowego

ul. Targowa 1/3
90 - 022 Łódź

t: 42 600 61 00
f: 42 600 61 02

REGON: 100522238
NIP: 725 197 27 44

www.eci1lodz.pl
biuro@eci1lodz.pl

ADRES KORESPONDENCYJNY: „ECI ŁÓDŹ - MIASTO KULTURY” W ŁODZI 90-021 ŁÓDŹ UL. TUWIMA 46

Zwracamy uwagę, iż na podstawie Art. 433 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, niedopuszczalne jest wprowadzanie do umów w sprawie zamówienia publicznego, kar umownych za opóźnienie.

Podkreślamy również, że wysokość kary umownej, o której mowa w pierwotnym brzmieniu §8 ust. 2 Projektowanych Postanowień Umowy, odnosi się do łącznej i za razem maksymalnej wartości umowy za 36 miesięcy jej wykonywania mimo faktu, że naruszenia, których dotyczą, wpływają na nieterminowe bądź nienależyte wykonanie świadczenia częściowego (realizacji umowy w pojedynczym okresie rozliczeniowym). Należy przy tym zaznaczyć w szczególności, że wynagrodzenie Wykonawcy, wskazane w §4 ust. 1 Projektowanych Postanowień Umowy skalkulowane jest biorąc pod uwagę maksymalną liczbę użytkowników abonamentów w miesiącu (144), natomiast zgodnie z treścią niniejszego postępowania, liczba ta nie jest gwarantowana i rzeczywista ilość użytkowników może być mniejsza.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisów Projektowanych postanowień umowy w zakresie par. 8 ust. 2, Zmieniony załącznik nr 1 do SWZ(PPU) stanowi załącznik nr 2 do niniejszego pisma.

Pytanie 17

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację §10 ust. 3 pkt 1 Projektowanych Postanowień Umowy, poprzez nadanie poniższego brzmienia wspomnianemu postanowieniu:

„1) poziom zmiany wskaźnika, o którym mowa w pkt 3 poniżej wynosi minimum 4 % względem kwartału, w którym przypadał początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia, o którym mowa w pkt 2,”

Wykonawca - choć podziela stanowisko Zamawiającego, że zmiany cen do pewnego poziomu nie powinny wpływać na poziom Wynagrodzenia – to uważa, iż ustalony przez Zamawiającego minimalny poziom zmiany wskaźnika, który uprawnia do zmiany wynagrodzenia jest zbyt wysoki. Postanowienia umowne dotyczące waloryzacji wynagrodzenia winny być konstruowane zgodnie z ich celem – tj. powinny służyć przywróceniu stanu równowagi ekonomicznej stron umowy. Proponowana przez Zamawiającego treść §10 ust. 3 pkt 1 Projektowanych Postanowień Umowy nie wypełnia tego celu.

Podkreślamy, że wprowadzenie do umowy postanowień umożliwiających Wykonawcy waloryzację cen jedynie o ułamek wzrostu kosztów realizowania przedmiotu umowy, przy obecnym i prognozowanym poziomie inflacji, może okazać się także niekorzystne dla samego Zamawiającego. Wynika to z faktu, iż Wykonawcy, ustalając ceny abonamentów, mogą wkalkulować w nie ryzyko związane ze zwiększeniem się kosztów prowadzenia działalności w kolejnych latach jak i brakiem możliwości ich odpowiedniego zwaloryzowania, co będzie skutkowało otrzymaniem przez Zamawiającego potencjalnie wyższych cen zakupu abonamentów (wyższych niż w sytuacji, gdyby Wykonawcy przysługiwało prawo do corocznego waloryzowania wynagrodzenia).

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na ww. zmiany.

Pytanie 18

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację §10 ust. 3 pkt 4 Projektowanych Postanowień Umowy, poprzez nadanie poniższego brzmienia wspomnianemu postanowieniu:

„4) wysokość wynagrodzenia może ulec zmianie maksymalnie o 20% w stosunku do wynagrodzenia określonego w § 4 ust. 1,”

Biorąc pod uwagę aktualną i prognozowaną w kolejnych latach wysoką inflację, dopuszczany poziom zmiany wynagrodzenia określonego w § 4 ust. 1, może okazać się niewystarczający.

Podkreślamy, że wprowadzenie do umowy postanowień umożliwiających Wykonawcy waloryzację cen jedynie o ułamek wzrostu kosztów realizowania przedmiotu umowy, przy obecnym i prognozowanym poziomie inflacji, może okazać się także niekorzystne dla samego Zamawiającego. Wynika to z faktu, iż Wykonawcy, ustalając ceny abonamentów, mogą wkalkulować w nie ryzyko związane ze zwiększeniem się kosztów prowadzenia działalności w kolejnych latach jak i brakiem możliwości ich odpowiedniego zwaloryzowania, co będzie skutkowało otrzymaniem przez Zamawiającego potencjalnie wyższych cen zakupu

abonamentów (wyższych niż w sytuacji, gdyby Wykonawcy przysługiwało prawo do corocznego waloryzowania wynagrodzenia).

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na ww. zmiany.

Pytanie 19

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację §10 ust. 5 Projektowanych Postanowień Umowy, poprzez nadanie poniższego brzmienia wspomnianemu postanowieniu:

„5. Wykonawca zobowiązany jest do przedłożenia Zamawiającemu w terminie do 20 dni od upływu terminu, o którym mowa w ust. 4 pkt 1 i 2, szczegółowego opracowania uwzględniającego uzasadnienie zmian cen materiałów lub kosztów i ich wpływu na wartość wynagrodzenia określonego w §4 ust. 1. Jeżeli Wykonawca w terminie do 20 dni od upływu terminu, o którym mowa w ust. 4 pkt 1 i 2, nie przedłoży Zamawiającemu ww. dokumentów, wówczas Zamawiający przyjmuje, że wynagrodzenie określone w §4 ust.1 pozostaje bez zmian. Zamawiający zastrzega sobie prawo weryfikacji i żądania ewentualnych wyjaśnień od Wykonawcy w zakresie otrzymanych od niego dokumentów. Aneks może zostać zawarty po ostatecznej akceptacji przez Zamawiającego dokumentów potwierdzających konieczność waloryzacji. Waloryzacji będzie podległo wynagrodzenie pozostałe do wypłacenia w ramach niniejszej umowy.”

Zwracamy uwagę, że terminy, do których odnosi się Zamawiający w §10 ust. 5 Projektowanych Postanowień Umowy, zlokalizowane są w ust. 4 pkt 1 i 2 Projektowanych Postanowień Umowy, nie zaś w ust. 3 pkt 1 i 2 Projektowanych Postanowień Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisów Projektowanych postanowień umowy w zakresie par. 10 ust. 5, Zmieniony załącznik nr 1 do SWZ (PPU) stanowi załącznik nr 2 do niniejszego pisma.

Pytanie 20

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację §10 ust. 6 Projektowanych Postanowień Umowy, poprzez nadanie poniższego brzmienia wspomnianemu postanowieniu:

„6. W przypadku dokonania zmiany umowy na podstawie ust. 3, zmiany wynagrodzenia w związku ze zmianą cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, Wykonawca jest zobowiązany do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym zawarł umowę (na okres dłuższy niż 12 miesięcy), w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów i kosztów zobowiązania podwykonawcy, niezwłocznie lecz nie później niż w terminie do 20 dni od daty podpisania z Zamawiającym aneksu, o którym mowa w ust. 4. W przypadku niewykonania tego obowiązku w terminie 14 dni od dnia zawarcia aneksu do niniejszej umowy w trybie ust. 4, Zamawiający może naliczyć Wykonawcy karę umowną w wysokości 500,00 PLN brutto, za każdy dzień zwłoki.”

Zwracamy uwagę, że w §10 Projektowanych Postanowień Umowy nie występuje ust. 3 d.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisów Projektowanych postanowień umowy w zakresie par. 10 ust. 6. Zmieniony załącznik nr 1 do SWZ (PPU) stanowi załącznik nr 2 do niniejszego pisma.

Zamawiający informuje, iż odpowiedzi na pytania i zmiana treści SWZ (wraz z załącznikami), stanowią integralną część SWZ i dokumentów postępowania.

załączniki:

- 1) załącznik nr 1 zmodyfikowany Załącznik nr 1 do SWZ (OPZ)
- 2) załącznik nr 2 zmodyfikowany Załącznik nr 2 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy)
- 3) załącznik nr 3 zmodyfikowany Załącznik nr 3 do SWZ (Formularz oferty)



„EC1 ŁÓDŹ - MIASTO KULTURY” W ŁÓDZI

Instytucja współprowadzona przez Miasto Łódź
oraz Ministra Kultury i Dziedzictwa Narodowego

ul. Targowa 1/3
90-022 Łódź

t: 42 600 61 00
f: 42 600 61 02

REGON: 100522238
NIP: 725 197 27 44

www.ec1lodz.pl
biuro@ec1lodz.pl

ADRES KORESPONDENCYJNY: „EC1 ŁÓDŹ - MIASTO KULTURY” W ŁÓDZI 90-021 ŁÓDŹ UL. TUWIMA 46