

Dotyczy: Przedmiotem zamówienia jest „Zapewnienie dostępu do usług rekreacyjno-sportowych dla pracowników Politechniki Poznańskiej”.

Politechnika Poznańska uprzejmie informuje, że w związku z wniesionymi zapytaniem, na podstawie art.284 ust.2 PZP Zamawiający udziela następujących wyjaśnień do SWZ:

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

Odpowiedź 1:

Zamawiający potwierdza, że Wykonawca zobowiązany jest przedstawić liczbę obiektów, z którymi na dzień składania ofert ma podpisane umowy współpracy.

Pytanie 2

W nawiązaniu do Opisu Przedmiotu Zamówienia ust. 22 – prosimy o potwierdzenie, iż w przypadku gdy Użytkownik nie wyrazi zgody na daną formę weryfikacji i nie podpisze regulaminu Wykonawcy, Wykonawca powinien zaproponować mu możliwość alternatywnej metody, w tym przede wszystkim podstawowej identyfikacji/weryfikacji tj. poprzez okazanie imiennego karnetu i/lub dowodu osobistego?

Odpowiedź 2:

Użytkownik, który nie wyrazi zgody na daną formę weryfikacji i nie podpisze regulaminu Wykonawcy, nie skorzysta z usługi. Dostęp do usług sportowo-rekreacyjnych i weryfikacja Użytkowników mogą być realizowane w dowolnej formie stosowanej przez Wykonawcę.

Pytanie 3:

W nawiązaniu do Opisu Przedmiotu Zamówienia ust. 22, zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że Wykonawca stosując się do swojego regulaminu ma możliwość wyciągnięcia konsekwencji wobec Użytkowników będących pracownikami Zamawiającego łamiących ten regulamin, np. poprzez udostępnianie aparatu telefonicznego osobom trzecim lub wysyłającego wiadomości sms z danymi identyfikacyjnymi do osób trzecich - włącznie ze stałym odebraniem dostępu do obiektów sportowych osobom nie stosującym się do zapisów regulaminu.

Odpowiedź 3:

Wykonawca ma prawo do zawarcia w swoim regulaminie zapisów mających na celu ochronę jego interesu oraz konsekwencji wynikających z nieprzestrzegania zasad korzystania z usługi. Użytkownik, po zapoznaniu się z treścią regulaminu usługi oferowanej przez Wykonawcę, dobrowolnie zadeklaruje wolę skorzystania z usługi. Użytkownik, który nie zaakceptuje regulaminu, nie skorzysta z usługi.

Pytanie 4:

W nawiązaniu do Opisu Przedmiotu Zamówienia ust. 23, w przypadku identyfikacji Użytkownika poprzez telefon komórkowy, urządzenie identyfikujące (telefon) nie jest przypisane imiennie do osoby legitymującej się dokumentem tożsamości, proponujemy aby wiadomość identyfikacyjna przychodząca na telefon użytkownika obligatoryjnie powinna zawierać w treści imię i nazwisko Użytkownika, które będzie mogło być zestawione z danymi na dokumencie tożsamości. Takie rozwiązanie zagwarantuje Zamawiającemu, że z usługi skorzystają wyłącznie osoby uprawnione, a Wykonawcy umożliwi to komfortowe świadczenie usługi, bez obawy o możliwe nadużycia związane z tą formą weryfikacji.

Odpowiedź 4:

Zamawiający pozostawia sposób należytej weryfikacji Użytkowników po stronie Wykonawcy. Weryfikacja Użytkowników może przebiegać w dowolny sposób wynikający ze stosowania przez Wykonawcę rozwiązań technicznych i organizacyjnych.

Pytanie 5:

Czy Zamawiający zgadza się na doprecyzowanie zasad ochrony danych osobowych zawartych w istotnych postanowieniach umowy poprzez dodanie postanowień:

- *uprawnających Wykonawcę do przetwarzania danych osobowych użytkowników na podstawie wyrażonej uprzednio zgody osób których dane te dotyczą,*
- *uprawnających 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?*

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 ciążących 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 byłoby zatem powierzenie danych przez Zamawiającego na rzecz Wykonawcy**, gdyż po pierwsze Wykonawca jest już uprawniony do przetwarzania danych pracowników na podstawie zgód i nie potrzebuje dodatkowej podstawy prawnej, po drugie Zamawiający nie jest uprawniony do przetwarzania danych gruncie umowy o świadczenie usług, tym bardziej nie może więc w tym celu i zakresie powierzyć danych. Zgodnie z ww. decyzjami GIODO: „ (...) uznać należy, że klient nie może powierzyć Spółce przetwarzania danych posiadaczy kart - w ramach umowy powierzenia, o której mowa w art. 31 ustawy, gdyż przetwarzanie tych danych jest uzależnione właśnie od zgody osób, których one dotyczą. (...) A zatem z uwagi na to, iż klient jedynie za wiedzą i zgodą może udostępnić Spółce dane pracowników, osób towarzyszących i dzieci, którzy chcą skorzystać z usług Spółki, nie może to się odbywać w drodze umowy powierzenia Spółce przetwarzania danych przez klienta, o której mowa w art. 31 ustawy o ochronie danych osobowych”.

Niezależnie od tego, aby możliwa była realizacja umowy o świadczenie usług w zakresie np. 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.

Poniżej propozycja zapisów umowy:

1. *Administratorem danych osobowych w rozumieniu 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, dalej: „RODO” jest:*
 - 1) *Wykonawca – w odniesieniu do danych osobowych wszystkich Uczestników Programu;*
 - 2) *Zamawiający – w odniesieniu do danych osobowych pracowników wskazanych przez niego jako osoby uprawnione do korzystania z usług świadczonych na podstawie zamówienia.*
2. *Każdy z administratorów danych odpowiada we własnym zakresie za zapewnienie zgodności ich przetwarzania z przepisami o ochronie danych osobowych.*
3. *Zarówno Zamawiający jak i Wykonawca zobowiązują się do przetwarzania danych osobowych Uczestników Programu zgodnie z RODO, w szczególności do wdrożenia technicznych i organizacyjnych środków bezpieczeństwa, w zakresie określonym w RODO, a także innych powszechnie obowiązujących przepisach prawa, w celu prawidłowego wykonania przedmiotu zamówienia.*
4. *Wykonawca przetwarza dane osobowe Uczestników Programu w oparciu o art. 6 ust. 1 a RODO, na podstawie zgody osoby, której dane dotyczą, wyrażonej przed przystąpieniem do Programu.*
5. *Zamawiający w imieniu Wykonawcy zobowiązuje się do jednoczesnego zebrania pisemnych zgód na przetwarzanie danych osobowych przez Wykonawcę oraz poddania przedmiotowych oświadczeń procesowi archiwizacji przy zastosowaniu wymaganych przepisami RODO zasad bezpieczeństwa danych.*
6. *Wykonawca będzie przetwarzać dane osobowe Uczestników Programu 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 zamówienia.*
7. *Przy przetwarzaniu danych osobowych, Zamawiający i Wykonawca zobowiązują się do przestrzegania przepisów RODO.*
8. *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 przetwarzania danych osobowych użytkowników.*

Lub skrócona wersja:

1. Wykonawca przetwarza dane osobowe Uczestników Programu w oparciu o art. 6 ust. 1 a RODO, na podstawie zgody osoby, której dane dotyczą, wyrażonej przed przystąpieniem do Programu, zebranej za pośrednictwem Zamawiającego.
2. Przy przetwarzaniu danych osobowych, Zamawiający i Wykonawca zobowiązują się do przestrzegania przepisów RODO.
3. Kwestie dotyczące ochrony danych osobowych nieuregulowane 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 przetwarzania danych osobowych użytkowników.

Odpowiedź 5:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu we wzorze umowy na następujący:

1. Administratorem danych osobowych w rozumieniu 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, dalej: „RODO” jest:
 - 1) Wykonawca – w odniesieniu do danych osobowych wszystkich Uczestników Programu;
 - 2) Zamawiający – w odniesieniu do danych osobowych pracowników wskazanych przez niego jako osoby uprawnione do korzystania z usług świadczonych na podstawie zamówienia.
2. Każdy z administratorów danych odpowiada we własnym zakresie za zapewnienie zgodności ich przetwarzania z przepisami o ochronie danych osobowych.
3. Zarówno Zamawiający jak i Wykonawca zobowiązują się do przetwarzania danych osobowych Uczestników Programu zgodnie z RODO, w szczególności do wdrożenia technicznych i organizacyjnych środków bezpieczeństwa, w zakresie określonym w RODO, a także innych powszechnie obowiązujących przepisach prawa, w celu prawidłowego wykonania przedmiotu zamówienia.
4. Wykonawca przetwarza dane osobowe Uczestników Programu w oparciu o art. 6 ust. 1 a RODO, na podstawie zgody osoby, której dane dotyczą, wyrażonej przed przystąpieniem do Programu.
5. Zamawiający w imieniu Wykonawcy zobowiązuje się do jednoczesnego zebrania pisemnych zgód na przetwarzanie danych osobowych przez Wykonawcę oraz poddania przedmiotowych oświadczeń procesowi archiwizacji przy zastosowaniu wymaganych przepisami RODO zasad bezpieczeństwa danych.
6. Wykonawca będzie przetwarzać dane osobowe Uczestników Programu 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 zamówienia.
7. Przy przetwarzaniu danych osobowych, Zamawiający i Wykonawca zobowiązują się do przestrzegania przepisów RODO.
8. 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 przetwarzania danych osobowych użytkowników.

Pytanie 6:

Zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o podanie wartości dofinansowania do kart dla Pracownika.

Odpowiedź 6:

Zgodnie z §2 ust.8 wzoru umowy załączonego do postępowania Zamawiający dofinansuje z Zakładowego Funduszu Świadczeń Socjalnych zakup dostępu do usług sportowo-rekreacyjnych, dla każdego pracownika zatrudnionego na umowę o pracę, w wysokości 30%,35%,40% lub 50% ceny dostępu miesięcznie.

Niniejsze postanowienia są wiążące dla Wykonawców w związku z czym muszą być uwzględnione w treści składanej oferty pod rygorem odrzucenia oferty jako nieodpowiadającej treści SWZ.

Z poważaniem
Magdalena Karczewska