

Poznań, dnia 21.04.2021 r.

### Zawiadomienie

**Dotyczy: postępowania PN 520/2021 usługi sportowo-rekreacyjne**

**Zamawiający informuje, iż Wykonawcy zadali następujące pytania:**

**Pytanie nr 1: dotyczy: Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia, załącznik nr 2 do SWZ, pkt 7**

„W szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia dopuszczacie Państwo wyłącznie kartę plastikową oraz dokument tożsamości jako element autoryzujący wejście użytkownika do obiektu sportowego. W (nazwa firmy) plastikowe karty nie funkcjonują już od dłuższego czasu a autoryzacja wejść odbywa się poprzez aplikację wysłanie smsa/kod QR.

W związku z powyższym proszę o zmianę Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia poprzez dopuszczenie innego sposobu autoryzacji wejścia do obiektu niż karta plastikowa.”

**Odpowiedź nr 1**

Zamawiający dopuszcza inne (oprócz okazania imiennej/biometrycznej karty i dokumentu tożsamości) sposoby weryfikacji użytkowników kart, z zastrzeżeniem, że sposób weryfikacji poprzez aplikację, wysłanie smsa/kodu QR nie może być jedyną stosowaną formą weryfikacji użytkowników kart.

**W związku z powyższym Zamawiający wprowadza następujące zmiany w załączniku nr 2 do SWZ (Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia), pkt. 7**

**BYŁO** „weryfikacja użytkowników kart wyłącznie na podstawie okazania imiennej/biometrycznej karty i potwierdzeniu tożsamości za pomocą dokumentu tożsamości. Zamawiający nie dopuszcza innych sposobów weryfikacji użytkowników kart”

**JEST** „weryfikacja użytkowników kart na podstawie okazania imiennej/biometrycznej karty i potwierdzeniu tożsamości za pomocą dokumentu tożsamości. Zamawiający dopuszcza inne sposoby weryfikacji użytkowników kart, z zastrzeżeniem, że sposób weryfikacji poprzez aplikację, wysłanie smsa/kodu QR nie może być jedyną stosowaną formą weryfikacji użytkowników kart.”

**Pytanie nr 2: dotyczy: Formularza oferty, załącznik nr 1 do SWZ**

„W związku z obowiązującym stanem epidemii oraz wynikających z tego restrykcji dotyczących funkcjonowania obiektów sportowo-rekreacyjnych prosimy o potwierdzenie, iż Wykonawcy zobowiązani są podać w ofercie liczbę obiektów, z którymi na dzień składania ofert mają podpisane umowy współpracy.”

**Odpowiedź nr 2**

Tak, Zamawiający potwierdza.

**Pytanie nr 3: dotyczy: Istotnych postanowień umownych, załącznik nr 6 do SWZ, pkt. 20**

„Czy Zamawiający zgadza się na doprecyzowanie pkt. 20 istotnych postanowień umownych poprzez wskazanie, że: „Zamawiający i Wykonawca podpiszą umowę dotyczącą powierzenia na rzecz Zamawiającego przetwarzania danych osobowych.

Na gruncie umowy o świadczenie usług dostępu do (nazwa firmy), 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 (nazwa firmy) 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 na 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 (nazwa firmy) 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 wiązałyby 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.,,

### **Odpowiedź nr 3**

Tak, za wskazane należy uznać podpisanie umowy dotyczącej powierzenia na rzecz Zamawiającego przetwarzania danych osobowych.

Za zgodne należy uznać w w/wym. piśmie stanowisko podparte decyzją GIODO z dnia 15.07.2015 r. DIS/DEC-594/15/62961 ostatecznie utrzymaną decyzją GIODO DIS/DEC-749/15/83430, że bezprzedmiotowe jest zawieranie umów powierzenia przez Zamawiającego na rzecz Wykonawcy albowiem przetwarzanie przez podmioty świadczące tego rodzaju usługi danych osobowych pracowników lub innych osób zgłoszonych do programu, odbywa się na podstawie uprzednio wyrażonej przez nich zgody (tj. na podst. art. 6 ust. 1 lit. a).

Bez względu na powyższe, pod uwagę należy również wziąć przetwarzanie danych osób towarzyszących (np. małżonków/partnerów czy dzieci). Podstawą prawną przetwarzania danych tych osób przez pracodawcę nie jest i nie musi być zgoda na przetwarzanie danych. Z punktu widzenia RODO taką podstawą będzie art. 6 ust. 1 lit. c w zw. z art. 2 ust. 5 w zw. z art. 8 ustawy z dnia 04 marca 1994 r. o zakładowym funduszu świadczeń socjalnych.

Jednak z uwagi na to, że Zamawiający (Instytut Chemii Bioorganicznej Polskiej Akademii Nauk) mając podstawę prawną przetwarzania danych pracowników i osób uprawnionych wyłącznie do korzystania z Funduszu nie ma tym samym podstaw do przetwarzania danych na świadczenie usługi sportowej, jak choćby np. do dystrybucji kart. Dlatego zasadnym jest podpisanie takiej umowy powierzenia przetwarzania danych.

### **W związku z powyższym Zamawiający wprowadza następujące zmiany w załączniku nr 6 (Istotne postanowienia umowne), pkt. 20**

**BYŁO** „Zamawiający i Wykonawca podpiszą umowę dotyczącą powierzenia przetwarzania danych osobowych.”

**JEST** „Zamawiający i Wykonawca podpiszą umowę dotyczącą powierzenia na rzecz Zamawiającego przetwarzania danych osobowych”

Jednocześnie Zamawiający:

- przedłużyć termin składania ofert do dnia 26.04.2021 do godz. 09:00,
- zmienia termin otwarcia ofert na dzień 26.04.2021 o godz. 11:00,
- zmienia termin związania ofertą na dzień: 25.05.2021r.

Pkt XII ppkt 1 otrzymuje brzmienie:

1. Wykonawca jest związany ofertą przez okres 30 dni, tj. do dnia 25.05.2021

Pkt XIII ppkt 1 i 4 SWZ otrzymują brzmienie:

1. Ofertę należy złożyć poprzez Platformę miniPortal, ePUAP do **dnia 26.04.2021r.** do godz. **09:00**
4. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **26.04.2021r.** o godz. **11:00**, z uwzględnieniem postanowień art. 222 ust. 1 ustawy Pzp.