

Poznań, dnia 12 lipca 2022 r.

Zamawiający:

Sieć Badawcza Łukasiewicz – Poznański Instytut Technologiczny

61-755 Poznań

ul. Estkowskiego 6

komisjaprzetargowa@pit.lukasiewicz.gov.pl

WYJAŚNIENIA ZAMAWIAJĄCEGO

w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego

I

Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z art. 135 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2021, poz.1129 z późn. zm.) – dalej: ustawa Pzp, tj. w dniu 08.07.2022 r., Wykonawca zwrócił się do Zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie oraz zmianę treści SWZ.

W związku z powyższym, Zamawiający udziela następujących wyjaśnień SWZ:

Pytanie 1:

Czy wyrażają Państwo zgodę na wykluczenie ze świadczenia przedmiotu zamówienia Pracowników i Ich Osób Towarzyszących nie posiadających komórkowych aparatów telefonicznych (np. osoby starsze, dzieci), bądź nie wyrażających zgody na przetwarzanie ich danych osobowych z puli danych sensytywnych takich jak np. minucje odcisków palca?

Odpowiedź na pytanie 1:

Zamawiający nie wyraża zgody na wykluczenie.

Pytanie 2:

Czy Zamawiający wymaga aby Wykonawca dostarczył Zamawiającemu wszelkie narzędzia służące do bezpośredniej weryfikacji Użytkowników w obiektach?

Powyższe pytanie wynika z faktu, iż nasza firma (przy ewentualnej współpracy z Zamawiającym) **bezpłatnie dostarczy imienne karty** Zamawiającemu służące do weryfikacji Użytkowników w obiekcie i dające możliwość skorzystania z usługi w danym obiekcie. Uważamy, że jeżeli Zamawiający wymaga dostarczenia kart, to powinien również analogicznie żądać **bezpłatnego dostarczenia telefonów komórkowych** (wraz z ważną kartą SIM) od firm, które stosują system telefoniczno-biometryczny przy weryfikacji Użytkowników w obiektach. Przemawia za tym **nadrzędna zasada w Zamówieniach Publicznych mówiąca o równym traktowaniu Wykonawców.**

Jeżeli dany Wykonawca odmówi jednak dostarczenia telefonów komórkowych, to (przy badaniu ilości obiektów sportowo-rekreacyjnych), Zamawiający powinien wziąć pod uwagę w ofercie takiej firmy tylko obiekty gdzie są zainstalowane czytniki biometryczne.

Proszę jednocześnie mieć na uwadze, że, według najlepszej wiedzy Wykonawcy, firmy konkurencyjne posiadają terminale biometryczne tylko w wybranych obiektach, co sprawia, że przeważającą formą weryfikacji może być system telefoniczny.

Brak stanowiska Zamawiającego w tej kwestii może powodować, że niektórzy Pracownicy mogą zostać wykluczeni z możliwości korzystania usług sportowo-rekreacyjnych (dotyczy to przede wszystkim osób starszych oraz dzieci), co według Wykonawcy działa na znaczną niekorzyść Zamawiającego i jego Pracowników.

PRZ/00015/2022 „Zakup sportowych kart/karnetów/abonamentów miesięcznych dla pracowników, osób towarzyszących i dzieci dla wybranych podmiotów Sieci Badawczej Łukasiewicz

Odpowiedź na pytanie 2:

Zgodnie z:

Pkt 21 OPZ -Zamawiający nie określa sposobu weryfikacji Użytkowników w obiektach, a tym samym dopuszcza różne formy weryfikacji i dostępu użytkowników do obiektów sportowo-rekreacyjnych, które są zgodne z obowiązującymi przepisami prawa.

Pkt 25 OPZ - W przypadku osób nieposiadających własnego telefonu komórkowego Wykonawca oferujący weryfikację elektroniczną zobowiązany jest użyczyć Osobie uprawnionej telefon komórkowy na czas realizacji umowy (na mocy bezpłatnej umowy użyczenia) wraz z aktywną kartą SIM, służący wyłącznie do weryfikacji/rejestracji wejścia w obiekcie.

Pytanie 3:

Czy jeżeli pracownik Zamawiającego nie wyrazi zgody na korzystanie z telefonu komórkowego w celu podstawowej metody weryfikacji karnetu w obiekcie sportowo – rekreacyjnym to wykonawca ma obowiązek zaproponować inną formę weryfikacji w obiekcie, jak np. fizyczna karta potwierdzana dokumentem tożsamości?

Odpowiedź na pytanie 3:

Zgodnie z pkt 21 OPZ - Zamawiający nie określa sposobu weryfikacji Użytkowników w obiektach, a tym samym dopuszcza różne formy weryfikacji i dostępu użytkowników do obiektów sportowo-rekreacyjnych, które są zgodne z obowiązującymi przepisami prawa.

Pytanie 4:

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, w celu spełnienia wymogu zapewnienia możliwości skorzystania z 3500 różnych obiektów na terenie całego kraju oraz w celu pozyskania dodatkowych punktów za posiadane umowy z obiektami basenowymi, Wykonawcy powinni brać pod uwagę tylko placówki dedykowane kartom nielimitowanym?

Informujemy, że liczba placówek akceptujących karnety limitowane i nielimitowane jest różna. W związku z tym, że Wykonawcy mogą wskazać jedną wartość w miejscu dotyczącym ilości basenów prosimy o potwierdzenie, że Wykonawcy powinni wskazywać tam ilość placówek dla karty pełnej.

Odpowiedź na pytanie 4:

Zgodnie z SWZ w ramach kryteriów oceny ofert pod uwagę będzie brana „liczba basenów o min. długości 25m” w danej lokalizacji powyżej wymaganej ilości (zgodnie z załącznikiem nr 1 – Opis przedmiotu zamówienia). Ocena zostanie dokonana w oparciu o treść formularza ofertowego.

W kryterium wyboru i oceny ofert Zamawiający będzie brał pod uwagę wskazaną ilość obiektów. Zamawiający wymaga aby dany obiekt posiadał możliwość wejść dla karnetów limitowanych i nielimitowanych.

Pytanie 5:

Czy Zamawiający zgadza się na dodanie do projektu umowy zapisów:

PRZ/00015/2022 „Zakup sportowych kart/karnetów/abonamentów miesięcznych dla pracowników, osób towarzyszących i dzieci dla wybranych podmiotów Sieci Badawczej Łukasiewicz

- 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?

Na gruncie umowy o świadczenie usług dostępu do Programu M., 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

PRZ/00015/2022 „Zakup sportowych kart/karnetów/abonamentów miesięcznych dla pracowników, osób towarzyszących i dzieci dla wybranych podmiotów Sieci Badawczej Łukasiewicz

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 na pytanie 5:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę proponowanych postanowień umowy w przedstawionym zakresie.

Zamawiający uznaje potrzebę ochrony danych osobowych zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa, w tym zgodnie z treścią 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”, za jeden z podstawowych obowiązków spoczywających na podmiotach uczestniczących w procesie przetwarzania danych osobowych. Jednocześnie Zamawiający uznaje prawidłowość stanowiska Wykonawcy wyrażonego w treści pytania. W procesie przetwarzania danych osobowych administratorem danych osobowych posiadaczy kart będzie Wykonawca. W tym kontekście przetwarzanie danych osobowych będzie odbywać się w oparciu o podstawę prawną określoną w art. 6 ust. 1 lit. a RODO. Oczywiście jest również, że Zamawiający jest administratorem danych osobowych posiadaczy kart, będących pracownikami Zamawiającego. Dotyczy to jednak kwestii związanych wyłącznie ze stosunkiem pracy. W tym zakresie nie mieści się ewentualne przetwarzanie danych osobowych posiadaczy kart przez Zamawiającego w związku z umową świadczenia usług. Mając to wszystko na uwadze Zamawiający po wyborze Wykonawcy ustali model procesu przetwarzania danych osobowych dopuszczając możliwość zawarcia z Wykonawcą odpowiedniej umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych. Podjęte działania będą miały na celu zagwarantowanie zgodności przetwarzania danych z obowiązującymi regulacjami prawnymi. W opinii Zamawiającego zawarte aktualnie w istotnych postanowieniach umowy regulacje dotyczące ochrony danych osobowych umożliwiają zagwarantowanie zgodności przetwarzania danych z obowiązującymi przepisami.

II

Termin składania i otwarcia ofert pozostaje bez zmian. Wyjaśnienia treści specyfikacji warunków zamówienia wiążą wszystkich Wykonawców.

PROKURENT
Z-ca Dyrektora
ds. Finansowych i Operacyjnych
Aleksandra Remelska