

**BIURO ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH**

ul. Kuźnicza 35
50-138 Wrocław
tel. +48 71 375 22 34 | +48 71 375 28 22 | +48 71 375 20 88

bzp@uwr.edu.pl | www.uwr.edu.pl

Wrocław, dnia 16.07.2024 r.

Nr postępowania: **BZP.2711.27.2024.MG**

Wykonawcy

(strona internetowa prowadzonego
postępowania)

**INFORMACJA NR 2 DLA WYKONAWCÓW
ZMIANA TERMINU SKŁADANIA OFERT**

Dotyczy: Postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na realizację zadania pod nazwą:

**„Dostęp do różnorodnych usług sportowo-rekreacyjnych
w postaci abonamentu miesięcznego dla pracowników Uniwersytetu
Wrocławskiego,
ich dzieci, seniorów, studentów oraz osób towarzyszących”**

1. Na podstawie art. 135 ust. 6 i art. 137 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2023r. poz. 1605 ze zm.) Zamawiający udostępnia treść zapytań wraz z wyjaśnieniami oraz zmienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w przedmiotowym postępowaniu:

Pytanie nr 1:

- 1. „Zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że Wykonawcy w ofercie mają przedstawić wszystkie obiekty sportowo-rekreacyjne, z którymi Wykonawca ma podpisane umowy o współpracy?”**

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 placówek prosimy o potwierdzenie, że Wykonawcy powinni wskazywać tam ilość obiektów sportowo-rekreacyjnych, z którymi mają podpisane umowy o współpracy. „

Odpowiedź nr 1:

Zmawiający informuje, iż zgodnie z załącznikiem nr 1 do SWZ, stanowiącym Opis przedmiotu zamówienia /OPZ, pkt. 2 tj.: „Wykonawca ma zapewnić dostęp do minimum 2 tysięcy obiektów sportowo-rekreacyjnych na terenie całego kraju, w tym min. 190 obiektów w województwie dolnośląskim oraz min. 50 obiektów na terenie miasta Wrocławia zapewniających łącznie Nielimitowany i limitowany dostęp do świadczonych przez siebie usług. Aktualna lista usług oraz obiektów będzie zawsze dostępna na stronie internetowej Wykonawcy.”

Pytanie nr 2:

- 2. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji na podstawie jakich ilości i danych Wykonawca powinien wyliczyć cenę oferty? Czy Zamawiający dodatkowo udostępni formularz cenowy?**

Odpowiedź nr 2:

Zamawiający informuje, iż zgodnie z załącznikiem nr 1 do SWZ, stanowiącym Opis przedmiotu zamówienia /OPZ, pkt. 4 tj. „Zamawiający przewiduje, iż pracownicy, osoby towarzyszące pracownikom, dzieci pracowników, seniorzy i studenci wykupią w ciągu 24 miesięcy dostęp do niniejszych usług w **ilości 12 130 sztuk kart**. Z zastrzeżeniem klauzuli siły wyższej, pandemii koronawirusa SARS-CoV-2, które spowodują zamknięcie 50% lub więcej obiektów sportowo-rekreacyjnych”.

Zamawiający podaje dane archiwalne dot. zakupionych kart z poszczególnych karnetów przez osoby ww. w roku 2023:

Okres rozliczeniowy:		Ilość łączna zakupionych kart w 2023 roku dla poszczególnego rodzaju karty	Suma zakupionych kart w 2023 roku dla poszczególnego typu karty	Planowana ilość zakupionych kart w ciągu 24 miesięcy
Lp.	Typ karty			
1	MultiSport Plus Pracownik	1602	5052	12130
2	MultiSport Classic Pracownik	424		
3	MultiSport Light Pracownik	3026		
4	MultiSport Plus Osoba Towarzysząca	229	497	
5	MultiSport Classic Osoba Towarzysząca	37		
6	MultiSport Light Osoba Towarzysząca	231		
7	MultiSport Kids Aqua	59	268	
8	MultiSport Classic Dziecko	3		
9	MultiSport Light Dziecko	87		
10	MultiSport Kids	65		
11	MultiSport Classic Kids	22		

12	MultiSport Light Kids	32		
13	MultiSport Senior	210	210	
14	MultiSport Student	38	38	
		6065	6065	

Zamawiający informuje, iż dodatkowo udostępni na stronie postępowania Formularz cenowy – **Załącznik nr 2a SWZ**, według załączonego wzoru Wykonawca zobowiązany jest przedstawić jednostkowe ceny poszczególnych kart oraz wyliczyć Cenę ofertową brutto zamówienia, którą należy przenieść do załącznika nr 2 SWZ tj Formularza ofertowego.

W związku z powyższym Zamawiający, informuje, iż dokonuje zmiany w treści SWZ w następujący sposób:

I. Rozdział XI /**Opis sposobu przygotowania oferty**/ ust 9 SWZ otrzymuje nowe brzmienie poprzez dodanie pkt.6.2:

(...)

9. **„NA OFERTĘ SKŁADA SIĘ:**

6.1. **Formularz ofertowy** zgodny w treści z **Załącznikiem nr 2 do SWZ**, w tym oświadczenia Wykonawcy dotyczące braku podstaw wykluczenia z art. 5 k Rozporządzenia sankcyjnego według wzoru zamieszczonego w Formularzu ofertowym;

6.2. Formularz cenowy, stanowiący załącznik nr 2a do SWZ.

Wraz z ofertą składa się:

6.3. **Oświadczenie, o którym mowa w art. 125 ust. 1 uPzp** złożone na formularzu JEDZ (**Załącznik nr 3 do SWZ**),

6.4. **Oświadczenie, o którym mowa w art. 125 ust. 1 uPzp** złożonego na formularzu JEDZ (**Załącznik nr 3 do SWZ**), lub (jeżeli dotyczy) takie oświadczenia dotyczące każdego z wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, a także (jeżeli dotyczy) takie oświadczenie dotyczące podmiotu udostępniającego zasoby;

6.5. (jeżeli dotyczy) Oświadczenie wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia (**Załącznik nr 7 do SWZ**);

6.6. (jeżeli dotyczy) **Zobowiązanie Podmiotu udostępniającego zasoby** lub inny podmiotowy środek dowodowy, o którym mowa w rozdziale VII lit. A pkt 4 SWZ (**Załącznik nr 8 do SWZ**);

6.7. (jeżeli dotyczy) **Pełnomocnictwo** lub inny dokument potwierdzający umocowanie do reprezentowania Wykonawcy dla osoby/osób podpisującej/cych ofertę zgodnie z pkt 7 lub 8 rozdziału XI SWZ.

6.8. (jeżeli dotyczy) W przypadku, gdy oferta zawiera **informacje stanowiące tajemnicę przedsiębiorstwa** w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz. U. z 2022 r. poz. 1233), Wykonawca, w celu utrzymania w poufności tych informacji,

przekazuje je w wydzielonym i odpowiednio oznaczonym pliku – szczegóły opisane w pkt 6 rozdziału XI SWZ.”

Pozostała treść pozostaje bez zmian.

- II. Rozdział XIII /**Sposób obliczenia ceny**/ SWZ otrzymuje nowe brzmienie:
1. Cena ofertowa brutto ma uwzględniać zakres określony w SWZ (wraz z załącznikami) oraz ewentualnych wyjaśnieniach i zmianach treści SWZ, jak również wszystkie zobowiązania wynikające z tekstów załączonych Wzorów umowy oraz ma uwzględniać wszelkie koszty, jakie poniesie Wykonawca z tytułu należytej realizacji przedmiotu zamówienia.
 2. Ocenie podlega **CENA OFERTOWA BRUTTO za cały okres obowiązywania umowy**, podana w Formularzu oferty – **załącznik nr 2 do SWZ**, musi uwzględniać wszelkie koszty niezbędne dla prawidłowego i pełnego wykonania zamówienia oraz wszelkie opłaty i podatki, do których jest zobowiązany Wykonawca, wynikające z obowiązujących przepisów.
 3. W Formularzu ofertowym stanowiącym **załącznik nr 2 do SWZ**, należy podać Cenę ofertową brutto za wykonanie całości przedmiotu zamówienia wynikającą z Kalkulacji ceny stanowiącym **załącznik nr 2a do SWZ**.
 4. Cenę ofertową netto / VAT / brutto w **Formularzu cenowym stanowiącym załącznik nr 2a do Swz** należy podać w polskich złotych (PLN), z zaokrągleniem do dwóch miejsc po przecinku zgodnie z kalkulacją przedstawioną w Formularzu ofertowym.
UWAGA: *Zaokrąglenia ceny w PLN należy dokonać do dwóch miejsc po przecinku według zasady, że trzecia cyfra po przecinku od 5 w górę powoduje zaokrąglenie drugiej cyfry po przecinku w górę o 1. Jeżeli trzecia cyfra po przecinku jest niższa od 5, to druga cyfra po przecinku nie ulega zmianie. Trzeciej cyfry nie zaokrągla się.*
 5. Prawidłowe ustalenie **stawki podatku VAT** należy do obowiązku Wykonawcy. W przypadku zastosowania innej stawki VAT, niż stawka proponowana przez Zamawiającego w pkt.6 poniżej, Wykonawca winien wykazać podstawę stosowania innej - preferencyjnej stawki podatkowej lub możliwość stosowania zwolnień podatkowych (np. przedstawiając w tym celu wyjaśnienia wraz z dowodami potwierdzającymi prawidłowość zastosowanej stawki VAT bądź indywidualną decyzję US) – na wezwanie zamawiającego.
 6. Obowiązujący podatek VAT, tj.:
 - **na usługi sportowo-rekreacyjne 8 %**,
 7. Sposób zapłaty i rozliczenia za realizację niniejszego zamówienia, określone zostały we Wzorze umowy (Załącznik nr 9 do SWZ). Rozliczenia z Wykonawcą będą prowadzone w PLN.
 8. Jeżeli została złożona oferta, której wybór prowadziłyby do powstania u Zamawiającego obowiązku podatkowego zgodnie z ustawą z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług, dla celów zastosowania kryterium ceny lub kosztu zamawiający dolicza do przedstawionej w tej ofercie ceny kwotę podatku od towarów i usług, którą miałyby obowiązek rozliczyć.
 9. W ofercie, Wykonawca ma obowiązek:
 - 9.1. poinformowania zamawiającego, że wybór jego oferty będzie prowadził do powstania u Zamawiającego obowiązku podatkowego;

- 9.2. wskazania nazwy (rodzaju) towaru lub usługi, których dostawa lub świadczenie będą prowadziły do powstania obowiązku podatkowego;
- 9.3 wskazania wartości towaru lub usługi objętego obowiązkiem podatkowym zamawiającego, bez kwoty podatku;
- 9.4. wskazania stawki podatku od towarów i usług, która zgodnie z wiedzą wykonawcy, będzie miała zastosowanie.

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż dokonuje zmian w treści załącznika nr 2 do SWZ stanowiący Formularz ofertowy, w ust.1 w „TABELI”.

Pytanie nr 3:

3. Prosimy 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 Wykonawca wymagał pobierania od Zamawiającego ani bezpośrednio od Użytkowników takich danych jak numer PESEL i pełna data urodzenia.

Zgodnie z zasadą minimalizacji danych wyrażoną w art. 5 RODO dane osobowe muszą być adekwatne, stosowne oraz ograniczone do tego, co niezbędne do celów, w których są przetwarzane.

Zbieranie danych osobowych zawsze musi mieć uzasadnienie dla celu w jakim są zbierane oraz być niezbędne dla jego realizacji.

W ocenie Benefit Systems pozyskiwanie numeru PESEL lub daty urodzenia od użytkowników abonamentów sportowych przeczy zasadzie minimalizacji danych. Tak więc numer PESEL i data urodzenia użytkowników tych produktów jest daną nadmiarową z perspektywy Benefit Systems jako dostawcy abonamentów sportowych.

Wykonawca posiada wieloletnie doświadczenie na rynku kart sportowo-rekreacyjnych i zapewnia, iż zamówienie może zostać zrealizowane bez podawania przez Użytkowników powyższych nadmiarowych danych. Brak chęci podania takich danych jak PESEL i data urodzenia nie powinno warunkować możliwości skorzystania z programu sportowo-rekreacyjnego.

Odpowiedź nr 3:

Zamawiający nie wyraża zgody na przetwarzanie danych osobowych pracowników Zamawiającego i innych wymienionych w Opisie przedmiotu zamówienia osób, danych typu numery PESEL i pełna data urodzenia.

Pytanie nr 4:

4. Czy wyrażają Państwo zgodę na wykluczenie ze świadczenia przedmiotu zamówienia Pracowników i Ich Osób Towarzyszących nie wyrażających zgody na przetwarzanie ich danych osobowych jak np. nr PESEL i pełna data urodzenia?

Odpowiedź nr 4:

Zamawiający nie wyraża zgody na przetwarzanie danych osobowych pracowników Zamawiającego i innych wymienionych w Opisie przedmiotu zamówienia osób, danych typu numery PESEL i pełna data urodzenia.

Pytanie nr 5:

5. Zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że imienna karta powinna zabezpieczać weryfikację Użytkownika w obiekcie w taki sposób, aby wyeliminować jakąkolwiek możliwość wystąpienia nadużyć w postaci sztucznego nabijania na kartę wejść użytkowników np. poprzez zastosowanie na karcie chipa lub paska magnetycznego. Dodatkowo, w opinii Wykonawcy sposób weryfikacji stosowany przez Wykonawców powinien opierać się na okazaniu dokumentu potwierdzającego jego tożsamość.

Zdaniem Wykonawcy zastosowanie zabezpieczenia w postaci np. kodu kreskowego lub kodu QR nie jest wystarczającym zabezpieczeniem dla Zamawiającego jak i jego Użytkowników ze względu na fakt, iż taką kartę łatwo można skopiować (zrobić skan lub zdjęcie) i posłużyć się taką kopią w sposób nieuprawniony poprzez rejestrację wizyt, które w rzeczywistości się nie odbyły. Wykonawca, działając na rynku od 2005 r. wielokrotnie miał do czynienia z tego typu procederem i od lat stara się zabezpieczyć interes swój i swoich klientów stosując odpowiednie i właściwe dla procesu weryfikacji użytkowników zabezpieczenia.

Ze względu na to, iż wszyscy działający na rynku Wykonawcy rozliczają się z obiektami sportowymi za każdą zrealizowaną wizytę, każde wejście do obiektu zarejestrowane za pomocą karty ma w konsekwencji wpływ na wycenę danego kontraktu oraz jego finalną rentowność.

Każdy z Wykonawców powinien zagwarantować, że z usług nie powinny korzystać osoby do tego nieuprawnione. Tym samym weryfikacja Użytkownika w obiekcie zaproponowana przez Wykonawców powinna być tak skonstruowana, aby wykluczyć jakiegokolwiek możliwości tego typu nadużyć i uniknąć ich wpływu na rentowność zawieranego kontraktu oraz nieobiektywnie zwiększonej wyceny kolejnego kontraktu i prawdopodobnej konieczności zmiany dostawcy po wygaśnięciu każdej nowo zawartej umowy.

Dodatkowo przy wydatkowaniu środków publicznych obowiązuje przede wszystkim zasada oszczędności, celowości i efektywności. Każdy podmiot zaliczony do sektora finansów publicznych, dokonujący zakupów, dostaw, usług i robót budowlanych, jest zobowiązany przestrzegać tych zasad. Ustawa nie przewiduje nieracjonalnego wydatkowania środków publicznych, natomiast dopuszczenie do sytuacji, w której karta nie zabezpiecza finansów publicznych przed nadużyciami, które mogą się pojawić ze strony osób trzecich, wg. najlepszej wiedzy Wykonawcy, definitywnie narusza te zasady.

Wykonawca bazując na swoim wieloletnim doświadczeniu na rynku kart sportowo-rekreacyjnych i stosowaniu różnych metod zabezpieczeń może potwierdzić, że w przypadku zmiany karty z kodem kreskowym na kartę chipową, zaobserwował ogromny spadek ilości nieuprawnionych wizyt.

W związku z powyższym zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że oferowana przez Wykonawców karta powinna wykluczać jakiegokolwiek możliwości narażenia Zamawiającego i jego pracowników na ryzyko zewnętrznych nadużyć, właśnie poprzez zabezpieczenie jej chipem lub paskiem magnetycznym odczytywanym przez infrastrukturę Wykonawcy w każdym obiekcie sportowo – rekreacyjnym.

Odpowiedź nr 5:

Zamawiający potwierdza, że zgodnie z punktem 2.10 § 1 Wzoru umowy – Załącznik nr 4, imienna karta powinna być skonstruowana w ten sposób, aby nie było możliwości jej skopiowania i powinna mieć zabezpieczenie w postaci chipa lub paska magnetycznego.

Pytanie nr 6:

6. Czy Zamawiający zgadza się na zmianę treści postanowień § 6 ust. 1 pkt 2) lit. a) i d), dotyczących kar umownych nakładanych na Wykonawcę przez Zamawiającego w ten sposób, żeby Zamawiający miał możliwość nałożenia na Wykonawcę wskazanych w przedmiotowym postanowieniu kar umownych, ale dopiero po bezskutecznym upływie 7 - dniowego terminu wyznaczonego Wykonawcy na piśmie, do naprawy stwierdzonych naruszeń?

Aktualny zapis umożliwia nałożenie kar umownych na Wykonawcę bez uprzedniego wskazania naruszenia oraz wezwania Wykonawcy do naprawy tegoż naruszenia. Wskazany zapis jest bardzo rygorystyczny i nie daje on możliwości Wykonawcy na naprawę ewentualnych naruszeń, bądź wykazania, że stwierdzone nienależyte wykonywanie Umowy jest wynikiem działań lub okoliczności niezależnych od Wykonawcy. Istotą zastosowania kary umownej jest funkcja dyscyplinująca, kiedy inne środki prawne nie skutkują. Zdaniem Wykonawcy, we wskazanym przypadku uprzednie wezwanie Wykonawcy do prawidłowego wykonania Umowy, pod rygorem naliczenia kary umownej powinno być podstawowym środkiem prewencyjnym, który da możliwość Wykonawcy odniesienia się do zarzutów Zamawiającego lub niezwłocznego naprawienia uchybień.

Odpowiedź nr 6:

Zmawiający informuje, iż w par 6, ust 1, pkt 2 lit a i c jest błędne odniesienie, związku z pw. par 6 ust 1, pkt 2 lit a i c otrzymuje nowe brzmienie:

- 2) „Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty Zamawiającemu kar umownych:
 - a) za niewykonywanie lub nienależyte wykonywanie obowiązków określonych w § 1 ust. 3 za każdy miesiąc, w którym Wykonawca nie wywiązał się z tych obowiązków – w wysokości 1 % wynagrodzenia określonego w § 2 ust. 1 umowy;
 - b) za odstąpienie od umowy lub jej rozwiązanie przez Zamawiającego z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Wykonawca – w wysokości 10% wynagrodzenia brutto wymienionego w § 2 ust. 1 umowy;
 - c) za naruszenie zasad zachowania poufności, o których mowa w § 1 ust. 8 umowy – w wysokości 10% wynagrodzenia określonego w § 2 ust. 1 umowy;
 - d) za niespełnienie wymogu zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących czynności wskazane w § 10 ust. 1 umowy - w wysokości 500 zł za każdy przypadek za każdy dzień braku spełnienia tego wymogu;”

Zamawiający informuje, iż **nie wyraża zgody na zmianę treści postanowień § 6 ust. 1 pkt 2) lit. a) i d), dotyczących kar umownych nakładanych na Wykonawcę przez Zamawiającego.**

Załącznik nr 9 w zmodyfikowanej postaci stanowi załącznik do przedmiotowej informacji.

Pytanie nr 7:

7. Czy Zamawiający może doprecyzować postanowienie § 6 ust. 1 pkt 2) lit. a) poprzez wskazanie prawidłowego odniesienia do oznaczenia postanowienia (§ 1 ust. 1.2), gdzie wskazane są obowiązki, których naruszenie będzie związane z obowiązkiem zapłaty kary umownej?

W ocenie Wykonawcy wskazanie na obowiązki określone w § 1 ust. 1.2 może być nieprawidłowe. Postanowienia o takim numerze nie ma w Umowie. Tym samym,

Wykonawca tak naprawdę nie wie za naruszenie których obowiązków będzie obciążony obowiązkiem zapłaty kary umownej. Doszło prawdopodobnie do oczywistej omyłki pisarskiej, która powinna być sprostowana.

Odpowiedź nr 7:

Zmawiający informuje, iż w par 6, ust 1, pkt 2 lit a i c, jest błędne odniesienie par 6 ust 1, pkt 2 lit a i c powstałej w wyniku omyłki pisarskiej Zamawiającego, **związku z pw. par 6 ust 1, pkt 2 lit a i c otrzymuje nowe brzmienie:**

- 3) „Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty Zamawiającemu kar umownych:
- e) za niewykonywanie lub nienależyte wykonywanie obowiązków określonych **w § 1 ust. 3** za każdy miesiąc, w którym Wykonawca nie wywiązał się z tych obowiązków – w wysokości 1 % wynagrodzenia określonego w § 2 ust. 1 umowy;
 - f) za odstąpienie od umowy lub jej rozwiązanie przez Zamawiającego z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Wykonawca – w wysokości 10% wynagrodzenia brutto wymienionego w § 2 ust. 1 umowy;
 - g) za naruszenie zasad zachowania poufności, o których mowa w **§ 1 ust. 8** umowy – w wysokości 10% wynagrodzenia określonego w § 2 ust. 1 umowy;
 - h) za niespełnienie wymogu zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących czynności wskazane w § 10 ust. 1 umowy - w wysokości 500 zł za każdy przypadek za każdy dzień braku spełnienia tego wymogu;”

Załącznik nr 9 w zmodyfikowanej postaci stanowi załącznik do przedmiotowej informacji.

Pytanie nr 8:

8. Czy Zamawiający zgadza się na zmianę treści § 7 ust. 2 lit. f) Umowy w ten sposób, że Zamawiający będzie uprawniony do odstąpienia od Umowy z tytułu wydania nakazu zajęcia majątku Wykonawcy, ale w sytuacji kiedy zajęcie takie będzie na tyle istotne, że zaistnieje prawdopodobieństwo niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy z tytułu przedmiotowego zajęcia?

Dotychczasowy zapis pozwala na odstąpienie od Umowy przez Zamawiającego nawet w przypadku wydania nakazu zajęcia majątku o nieznaczonej wartości, która nie ma wpływu na bieżącą działalność Wykonawcy. Zajęcie majątku o wartości np. 1.000 zł nie powinno mieć wpływu na umowę. Dopiero zajęcie majątku o wartości, która może mieć wpływ na prawidłowe wykonanie umowy powinno być podstawą do odstąpienia od Umowy.

Odpowiedź nr 8:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści *postanowień § 7 ust. 2* Załącznika nr 9 - Wzór umowy.

Pytanie nr 9:

9. Czy Zamawiający zgadza się na wykreślenie postanowienia § 10 ust. 6 Umowy z uwagi na fakt, iż w ramach świadczonych przez Wykonawcę usług zachodzi proces przetwarzania danych osobowych Użytkowników w wyniku powierzenia pewnych czynności przez Wykonawcę, działającego jako administratora danych osobowych, Zamawiającemu, występującemu w roli podmiotu przetwarzającego lub w modelu administrator - administrator?

Odpowiedź nr 9:

Zamawiający wprowadza zmiany w **§ 10 Załącznika nr 9 - Wzór umowy**, poprzez wykreślenie zapisów ustępu 6.

Załącznik nr 9 w zmodyfikowanej postaci stanowi załącznik do przedmiotowej informacji.

Pytanie nr 10:

10. Jednocześnie czy Zamawiający zgadza się na zmianę ról w treści umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowiącej Załącznik nr 6 do Umowy, gdzie to Wykonawca będzie występował w roli administratora danych osobowych, a Zamawiający w roli podmiotu przetwarzającego/procesora lub w przypadku przyjęcia modelu dwóch niezależnych administratorów, całkowite usunięcie tego załącznika?

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 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”.*

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.** 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.

Zapis § 10 ust. 6 nakłada na Wykonawcę obowiązek naprawy szkody i zapłaty odszkodowania Zamawiającemu z tytułu naruszenia danych osobowych, którymi administruje Zamawiający. Jak wskazano powyżej, Wykonawca przetwarza dane osobowe użytkowników jako samodzielny administrator i tym samym nie może on ponosić odpowiedzialności wobec Zamawiającego za naruszenie danych, którymi samodzielnie administruje.

Ponadto, aktualne zapisy Załącznika nr 6 do Umowy zakładają odwrotny model przetwarzania danych osobowych, gdzie to Zamawiający powierzy do przetwarzania dane osobowe Użytkowników Wykonawcy na podstawie umowy powierzenia przetwarzania danych, Model ten jest całkowicie niezgodny z zachodzącymi procesami przetwarzania danych osobowych i w tym zakresie może narazić strony na odpowiedzialność administracyjno-karną ze strony organu nadzoru. Wykonawca nie wykonuje żadnych czynności w imieniu Zamawiającego, które mogłyby zostać mu powierzone. To zebranie zgód, dystrybucja Kart odbywa się w imieniu i na rzecz Wykonawcy. Dlatego zawarcie umowy powierzenia w modelu zaproponowanym przez Wykonawcę jest konieczna i w pełni zasadna.

Dlatego też, w ocenie Wykonawcy, umieszczenie w umowie odpowiednich zapisów w tym zakresie, wydaje się niezbędne.

Odpowiedź nr 10:

Zamawiający informuje, iż zamieszcza nowy obowiązujący załącznik nr 3 do wzoru umowy, stanowiący załącznik nr 9 do SWZ, w który następuje zmian ról w treści umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Załącznik nr 3 w zmodyfikowanej postaci stanowi załącznik do przedmiotowej informacji.

Zamawiający informuje, że wszelkie informacje i modyfikacje przekazywane Wykonawcom stanowią integralną część SWZ i dotyczą wszystkich Wykonawców biorących udział w ww. postępowaniu. Wykonawca jest zobowiązany złożyć ofertę uwzględniającą wszelkie zmiany i wyjaśnienia zawarte w Informacjach dla Wykonawców.

Załączniki:

1. Załącznik nr 9 –„Projektowane postanowienia umowy” w zmodyfikowanej postaci stanowi załącznik do przedmiotowej informacji nr 2.
2. Załącznik nr 3 - **Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych** w zmodyfikowanej postaci stanowi załącznik do przedmiotowej informacji nr 2.
3. Załącznik nr 2a - Formularz cenowy do SWZ
4. Załącznik nr 2 do SWZ – Formularz ofertowy – nowy obowiązujący.

2. Na podstawie art. 137 ust. 1, 2, 4, 5, 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2023 r. poz. 1605 z późn. zm.) Zamawiający informuje, że zmienia treść SWZ i ogłoszenia w następującym zakresie:

1. Zmianie ulega treść rozdziału XII pkt 1 SWZ - poprzez nadanie mu nowego brzmienia:

Było:

„Ofertę wraz z wymaganymi załącznikami należy złożyć do dnia 23.07.2024r., do godz. 10:00 za pośrednictwem Platformy:

https://platformazakupowa.pl/pn/universytet_wroclawski/proceedings”

Jest:

„Ofertę wraz z wymaganymi załącznikami należy złożyć do dnia **26.07.2024r.**, do godz. 10:00 za pośrednictwem Platformy:

https://platformazakupowa.pl/pn/universytet_wroclawski/proceedings”

2. Zmianie ulega treść rozdziału XII pkt 10 SWZ - poprzez nadanie mu nowego brzmienia:

Było:

„Otwarcie ofert nastąpi w dniu 23.07.2024 r. o godzinie 10:30 za pośrednictwem Platformy Przetargowej:

https://platformazakupowa.pl/pn/universytet_wroclawski/proceedings

poprzez odszyfrowanie złożonych ofert przez Zamawiającego”

Jest:

„Otwarcie ofert nastąpi w dniu **26.07.2024 r.** o godzinie 10:30 za pośrednictwem Platformy Przetargowej:

https://platformazakupowa.pl/pn/universytet_wroclawski/proceedings

poprzez odszyfrowanie złożonych ofert przez Zamawiającego”

3. Zmianie ulega treść rozdziału X pkt 1 SWZ - poprzez nadanie mu nowego brzmienia:

Było:

„Wykonawca jest związany ofertą do dnia 20.10.2024 r. począwszy od dnia upływu terminu składania ofert, przy czym pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert.”¹

Jest:

„Wykonawca jest związany ofertą do dnia **23.10.2024 r.** począwszy od dnia upływu terminu składania ofert, przy czym pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert.”

Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia, zawierające zmiany w powyższym zakresie zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej i zamieszczona na Platformie jako załącznik do niniejszej Informacji.

Ponadto Zamawiający informuje, że wszelkie informacje przekazywane Wykonawcom stanowią integralną część specyfikacji warunków zamówienia i dotyczą wszystkich Wykonawców biorących udział w ww. postępowaniu. Wykonawca jest zobowiązany złożyć

ofertę uwzględniającą wszelkie zmiany i wyjaśnienia zawarte w Informacjach dla Wykonawców.

W związku z ww. zmianami Zamawiający jako Załącznik do Informacji nr 1 zamieszcza:

1) Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia

**Dyrektor Generalny
Uniwersytetu Wrocławskiego**

.....
mgr Elżbieta Solarewicz