

Świadczenie usług polegających na zapewnieniu dostępu do obiektów sportowo-rekreacyjnych o zróżnicowanym charakterze dla pracowników Wojewódzkiej Stacji Pogotowia Ratunkowego SP ZOZ w Poznaniu, dla dzieci pracowników oraz osób towarzyszących
Znak sprawy: DZP.TP.2.2024

Poznań, 09.05.2024r.

**Wykonawcy zainteresowani postępowaniem /
strona internetowa prowadzonego postępowania**

Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym art. 275 ust. 1 ustawy PZP pod nazwą: **Świadczenie usług polegających na zapewnieniu dostępu do obiektów sportowo-rekreacyjnych o zróżnicowanym charakterze dla pracowników Wojewódzkiej Stacji Pogotowia Ratunkowego SP ZOZ w Poznaniu, dla dzieci pracowników oraz osób towarzyszących**

Zamawiający informuje, że zostały złożone pytania do treści SWZ dot. ww. postępowania.

W związku z tym, zgodnie z art. 284 ust. 2 i ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, zwanej dalej „ustawą”, Zamawiający przedstawia poniżej treść zapytań wraz z odpowiedziami i informuje, że są one wiążące dla Wykonawców składających ofertę:

Pytanie 1:

W nawiązaniu do odpowiedzi na pytanie nr 1 z dnia 07.05.2024 zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że Wykonawcy powinni brać pod uwagę tylko placówki dedykowane kartom Nielimitowanym?

Odpowiedź na pytanie nie wskazuje jednoznacznie w jaki sposób Wykonawcy powinni przedstawić listę obiektów. 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 obiektów sportowo-rekreacyjnych prosimy o potwierdzenie, że Wykonawcy powinni wskazywać tam ilość placówek dla karty pełnej.

Odpowiedź:

Za obiekt Zamawiający uważa miejsce posiadające nazwę i adres. W danym obiekcie Wykonawca może świadczyć usługi dostępne zarówno dla ilości wejść limitowanych jak i Nielimitowanych lub też dla jednego z tych typów.

Pytanie 2:

W nawiązaniu do odpowiedzi na pytanie nr 2 i w związku z potwierdzeniem i odpowiedzią tylko częściowo na pytanie, prosimy o doprecyzowanie, 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, jak i 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.

Świadczenie usług polegających na zapewnieniu dostępu do obiektów sportowo-rekreacyjnych o zróżnicowanym charakterze dla pracowników Wojewódzkiej Stacji Pogotowia Ratunkowego SP ZOZ w Poznaniu, dla dzieci pracowników oraz osób towarzyszących
Znak sprawy: DZP.TP.2.2024

Odpowiedź:

Data urodzenia stanowi bez wątpienia dane osobowe, które podlegają zasadzie minimalizacji wyrażonej w RODO. Jednakże ryzyko związane z jego przetwarzaniem jest istotnie mniejsze, niż to związane z przetwarzaniem numeru PESEL. Data urodzenia może być potrzebna w celu prawidłowego wykonania przedmiotowej usługi w związku z rodzajem wybranego pakietu dla użytkownika.

Pytanie 3:

Czy Zamawiający dopuszcza konieczność posiadania przez Użytkowników telefonów komórkowych w celu wykonania przez Wykonawcę przedmiotu zamówienia?

Konieczność posiadania telefonów (szczególnie prywatnych) przez Użytkowników może być utrudnieniem dla wybranych Użytkowników (tj. np. nieposiadających telefonów komórkowych lub osób starszych czy dzieci).

Odpowiedź:

Weryfikacja Użytkowników może przebiegać w dowolny sposób wynikający ze stosowania przez Wykonawcę rozwiązań technicznych i organizacyjnych. Sposób potwierdzania dostępu do obiektów sportowo-rekreacyjnych został opisany w rozdziale 7 pkt 6 SWZ.

Pytanie 4:

Czy wyrażają Państwo zgodę na wykluczenie ze świadczenia przedmiotu zamówienia Pracowników i Ich Osób Towarzyszących nie posługujących się na co dzień komórkowymi aparatami telefonicznymi (np. osoby starsze, dzieci), lub posługujących się jedynie służbowymi aparatami i obawiają się o ich bezpieczeństwo w obiekcie sportowym?

Jako, że beneficjentem przedmiotu zamówienia mają być pracownicy Zamawiającego prosimy o informację, czy wyrażają oni chęć na korzystanie z takich usług, jeśli obłożone są one koniecznością każdorazowego zabierania ze sobą do obiektu sportowo-rekreacyjnego telefonu komórkowego, na podstawie którego dokonywana jest obligatoryjna weryfikacja i rejestracja Użytkownika w obiekcie

Odpowiedź:

Weryfikacja Użytkowników może przebiegać w dowolny sposób wynikający ze stosowania przez Wykonawcę rozwiązań technicznych i organizacyjnych. Sposób potwierdzania dostępu do obiektów sportowo-rekreacyjnych został opisany w rozdziale 7 pkt 6 SWZ.

Pytanie 5:

Czy Zamawiający zgadza się nana ponowne rozważenie na dodanie do Umowy w części § 13 postanowień w zakresie ochrony danych osobowych Użytkowników, poprzez wskazanie wprost w Umowie, że w ramach wykonywania czynności niezbędnych do prawidłowego wykonania przedmiotu Umowy, Strony zawrą odrębną umowę powierzenia przetwarzania danych osobowych, Zamawiającemu jako podmiotowi przetwarzającemu przez Wykonawcę, będącym Administratorem danych osobowych, tym samym Zamawiający będzie występował jako podmiot przetwarzający przy wykonywaniu części czynności przetwarzania danych osobowych, wykonywanych na zlecenie Wykonawcy?

Na gruncie umowy o świadczenie usług dostępu do Programu, **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

Świadczenie usług polegających na zapewnieniu dostępu do obiektów sportowo-rekreacyjnych o zróżnicowanym charakterze dla pracowników Wojewódzkiej Stacji Pogotowia Ratunkowego SP ZOZ w Poznaniu, dla dzieci pracowników oraz osób towarzyszących

Znak sprawy: DZP.TP.2.2024

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.

Aktualne zapisy Umowy nie odnoszą się w żaden sposób do kwestii ochrony danych osobowych, co może stanowić ryzyko dla obu Stron. Zarówno Wykonawca, jak i Zamawiający powinni mieć podstawę prawną przetwarzania danych osobowych, a taką w zakresie przetwarzania danych osobowych użytkowników stanowi umowa powierzenia przetwarzania danych. Stąd propozycja dodanie zapisu do Umowy.

Poniżej propozycja zapisów umowy:

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 przez Wykonawcę przetwarzania danych osobowych użytkowników.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na dodanie zapisu do § 13 projektowanych postanowień umowy: „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 przez Wykonawcę przetwarzania danych osobowych użytkowników.”

Pytanie 6:

Alternatywnie, czy Zamawiający dopuszcza, w przypadku braku zgody na zmianę wskazaną w pkt 1 powyżej, na przetwarzanie danych osobowych w oparciu o wzajemne udostępnienie sobie danych osobowych przez dwóch niezależnych administratorów?

W sytuacji, jeżeli Zamawiający nie zgodzi się na rekomendowany model przetwarzania danych osobowych w oparciu o powierzenie czynności przetwarzania danych osobowych przez Wykonawcę Zamawiającemu możliwe jest drugie mniej komfortowe rozwiązanie polegające na modelu opartym na udostępnieniu sobie nawzajem danych osobowych przez oba podmioty, będące niezależnym administratorami. W drugim rozwiązaniu jednak, Zamawiający nie będzie miał dostępu do danych osobowych innych użytkowników, jak pracownicy, nie będzie sporządzał listy, musi udostępnić pracownikom link do platformy Wykonawcy, gdzie pracownicy samodzielnie zarejestrują się w systemie i udzielał zgody na przetwarzanie danych osobowych, bez udziału Zamawiającego.

Świadczenie usług polegających na zapewnieniu dostępu do obiektów sportowo-rekreacyjnych o zróżnicowanym charakterze dla pracowników Wojewódzkiej Stacji Pogotowia Ratunkowego SP ZOZ w Poznaniu, dla dzieci pracowników oraz osób towarzyszących
Znak sprawy: DZP.TP.2.2024

Odpowiedź:

Odpowiedzi udzielono w odpowiedzi na pytanie nr 5.

Pytanie 7:

W związku z odpowiedziami na zapytania innego wykonawcy, udzielonymi w dniu 07.05.2024r. , w szczególności odpowiedzią na pytanie nr 17, Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o zmianę stanowiska w kwestii zapisów dotyczących ochrony i przetwarzania danych Użytkowników karnetów w umowie głównej i podpisania odrębnej umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych. Zwracamy się o możliwość dodania do umowy głównej zapisów dotyczących ochrony i przetwarzania danych osobowych w celu realizacji umowy lub/oraz podpisania umowy powierzenia przetwarzania danych - po rozstrzygnięciu postępowania, z wybranym wykonawcą na jego wzorze. Brak zgody zamawiającego na powyższe może skutkować brakiem ofert w postępowaniu.

Odpowiedź:

Odpowiedzi udzielono w odpowiedzi na pytanie nr 5.

Pytanie 8:

W związku z odpowiedzią na pytanie nr 3 prosimy o potwierdzenie, iż dofinansowanie do karnetu jest dofinansowaniem na wniosek pracownika, czyli że nie wszyscy pracownicy „z klucza” mają dofinansowane karnety.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że dofinansowanie następuje na wniosek pracownika.

Pytanie 9:

W związku z odpowiedzią na pytanie nr 10 – zwracamy się o zmianę stanowiska w kwestii usług z dopłatami lub świadczonych na zasadzie rabatu i dopuszczenie indywidualnych dopłat do usług, wnoszonych bezpośrednio przez użytkownika w obiekcie, zgodnie z informacją o dopłacie zamieszczoną na stronie internetowej / w aplikacji danego wykonawcy.

Wyjaśniamy, iż w przypadku niektórych usług bardzo drogich rynkowo u wszystkich operatorów na rynku wymagana jest dopłata ze strony użytkownika.

Odpowiedź:

Zgodnie z § 1 ust. 10 PPU: Zamawiający dopuszcza dostęp do obiektu sportowo-rekreacyjnego na zasadzie zniżki lub upustu cenowego jedynie w przypadku, gdy odpłatność za daną usługę wynika z umowy pomiędzy Wykonawcą, a podmiotem świadczącym usługi. Informacja o takiej okoliczności, o której mowa w zdaniu poprzedzającym musi być zamieszczona na stronie internetowej Wykonawcy w opisie danego obiektu sportowo-rekreacyjnego.

Wobec powyższego Zamawiający dopuszcza możliwość indywidualnych dopłat do usług, wnoszonych bezpośrednio przez użytkownika w obiekcie.

Pytanie 10:

Zwracamy się z wnioskiem o zmianę definicji okresu rozliczeniowego na miesiąc kalendarzowy, liczony od 1-go do ostatniego dnia danego miesiąca. Okres rozliczeniowy od 10-go do 9-go dnia następnego miesiąca nie odpowiada ogólnie przyjętym na rynku standardom rozliczeń, a w połączeniu z innymi terminami opisanymi w SWZ, np. terminem składania zamówień (par. 1 ust 6 wzoru umowy) może bardzo utrudnić a nawet uniemożliwić terminową realizację umowy, w tym aktywację karnetów. Systemy zapisów do programu sportowego oraz wystawiania faktur co do zasady oparte są na okresie rozliczeniowym którym jest miesiąc kalendarzowy. W przypadku braku zgody Zamawiającego może dojść do znacznego ograniczenia konkurencyjności postępowania.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę, w związku z czym wprowadza zmianę w załączniku nr 4 Projektowane

Świadczenie usług polegających na zapewnieniu dostępu do obiektów sportowo-rekreacyjnych o zróżnicowanym charakterze dla pracowników Wojewódzkiej Stacji Pogotowia Ratunkowego SP ZOZ w Poznaniu, dla dzieci pracowników oraz osób towarzyszących

Znak sprawy: DZP.TP.2.2024

postanowienia umowy:

§3 pkt 5, otrzymuje brzmienie:

W sytuacji, gdy realizacja przedmiotu Umowy rozpocznie się i zakończy w innym dniu niż określony w pkt. 4 jako pierwszy dzień miesiąca rozliczeniowego, wówczas Strony ustalają, że okresem rozliczeniowym jest miesiąc rozliczeniowy **od pierwszego do ostatniego dnia miesiąca za wyjątkiem pierwszego i ostatniego miesiąca świadczenia usług. W tym przypadku okresem rozliczeniowym jest odpowiednio okres od pierwszego dnia, w którym nastąpi rozpoczęcie świadczenia usług do ostatniego dnia następnego miesiąca, w którym to rozpoczęcie nastąpiło lub od pierwszego dnia miesiąca, w którym umowa ulega rozwiązaniu do dnia rozwiązania tejże umowy.**

Pytanie 11:

Prosimy o potwierdzenie, iż płatnikiem należności za całość zamówienia (wszystkie karnety) będzie Zamawiający na podstawie FV

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza.

Główny specjalista ds. zamówień publicznych

/-/ Anna Szymańska