

Warszawa, 1 kwietnia 2021 r.

**DAZ.262.6.2021**

### **Wszyscy zainteresowani**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego (NR 5/21/TPZNW) *Przedmiotem zamówienia jest Zaopiekowanie potrzeb socjalnych pracowników grupy NCBR poprzez dostęp do cyfrowej platformy świadczeń pozapłatowych uwzględniającej świadczenia w kategorii: (I) sport i rekreacja oraz (II) kultura i rozrywka, podróże, inne.*

Działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2019 r. poz. 2019 ze zm.) dalej jako „ustawa Pzp”, uprzejmie informuję, iż w dniu 29 marca oraz 30 marca 2021 r. do Zamawiającego wpłynęły wnioski o wyjaśnienie treści SWZ. Poniżej przedstawiam jego treść wraz z wyjaśnieniem udzielonym przez Zamawiającego.

#### **Pytanie 1:**

*W związku z wykluczającymi się wzajemnie zapisami w pkt. VII 2.1 SWZ - zdanie trzecie i czwarte - prosimy o odpowiedź poniższe na pytanie i doprecyzowanie zapisów:*

*Jeśli dwa odrębne podmioty zlokalizowane w tym samym budynku i/lub pod tym samym adresem świadczą usługi na podstawie odrębnych umów zawartych z Wykonawcą - czy na gruncie przedmiotowego postępowania dla potrzeb oceny spełnienia warunków traktowane są jako dwa odrębne obiekty? Taka interpretacja (dwa odrębne obiekty) wynika z zapisów w OPZ - Definicje pkt. 16 OPZ.*

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający prostuje informację zawartą w rozdziale VII pkt 2.1 w następującym brzmieniu:

„Przyjmuje się, że jeżeli Wykonawca ma zawarte umowy o współpracy z dwoma podmiotami, które świadczą odrębnie wskazane wyżej usługi ale zlokalizowane są w tym samym budynku, dla potrzeb oceny spełniania wskazanego warunku udziału w postępowaniu, stanowią one dwa osobne obiekty”.

Taki zapis jest zgodny z Definicją pkt 16 OPZ.

#### **Pytanie 2:**

*Prosimy o informację, czy Wykonawca może w załączniku nr 8 (wykaz obiektów na terenie całego kraju) wykazać wyłącznie 250 obiektów w tym 120 w Warszawie oraz nie mniej niż 30 w woj. mazowieckim poza Warszawą na potwierdzenie spełniania warunku, czy też musi załączyć wykaz wszystkich obiektów w Polsce?*

00-695 Warszawa, ul. Nowogrodzka 47a | tel.: +48 22 39 07 401 | sekretariat@ncbr.gov.pl

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyjaśnia, że na potwierdzenie spełnienia warunku udziału w zakresie abonamentu sportowego, Wykonawca przedstawia wykaz 250 obiektów sportowych i rekreacyjnych znajdujących się na terenie całego kraju, w tym nie mniej niż 120 obiektów na terenie m. st. Warszawy. Zamawiający nie wymaga na etapie składania ofert ostatecznych wykazu wszystkich obiektów sportowo rekreacyjnych w Polsce, jakimi dysponuje Wykonawca.

**Pytanie 3:**

*W związku z zapisami pkt. 1 ppkt. 5 OPZ prosimy o doprecyzowanie, czy Zamawiający dopuszcza abonament, w którym Użytkownik może skorzystać z jednego zarejestrowanego wejścia do danego obiektu w ciągu jednego dnia, w nieograniczonej liczbie różnych obiektów dziennie?*

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyjaśnia, że w ppkt 5 OPZ, że użytkownik może skorzystać z kilku zarejestrowanych wejść do danego obiektu w ciągu jednego dnia oraz nieograniczonej liczby różnych obiektów dziennie.

**Pytanie 4:**

*W związku z zapisami par. 9 ust. 3 wzoru Umowy, mając na uwadze sytuację na rynku obiektów sportowo-rekreacyjnych w związku z trwającą od ponad roku epidemią COVID-19 wnosimy o dopuszczenie - w przypadku zmniejszenia się liczby obiektów z przyczyn na które Wykonawca nie ma wpływu – uzupełnienia brakującej liczby obiektów w terminie nie krótszym niż 30 dni od momentu powzięcia przez Wykonawcę informacji o braku możliwości współpracy z danym obiektem.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż dopuszcza takie rozwiązanie w związku z trwającą epidemią COVID-19.

**Pytanie 5:**

*W związku z bardzo krótkim terminem pomiędzy ogłoszeniem SWZ a terminem składania ofert (w tym 2 dni wolne od pracy) oraz okresem urlopowym związanym ze Świątami Wielkanocnymi wnosimy o przesunięcie terminu składania ofert na 07.04.2021 r., z zachowaniem godziny składania.*

---

**Odpowiedź:**

Zamawiający przychylił się do prośby termin składania ofert: do dnia 07 kwietnia 2021 r. do godz. 10:00, termin otwarcia ofert 07 kwietnia 2021 r. o godz. 13:00.

**Pytanie 6:**

*Czy Zamawiający zgadza się na zmianę treści postanowienia § 5 ust. 1 Umowy w ten sposób, że konfiguracja Platformy zostanie udostępniona Zamawiającemu w terminie 10 dni roboczych od dnia podpisania Umowy?*

*Konfiguracja Platformy dla Zamawiającego może rozpocząć się po podpisaniu umowy oraz przesłaniu przez Zamawiającego niezbędnych materiałów. Termin udostępnienia Platformy z zastrzeżeniem konkretnego dnia wskazanego w postanowieniu § 5 ust. 1, bez uwzględniania daty zawarcia umowy, może okazać się niewykonalna ze względu na przyczyny niezależne od Wykonawcy, takie jak brak zawartej umowy umożliwiające rozpoczęcie procesu wdrożenia spersonalizowanej platformy dla Zamawiającego. Prosimy o zmianę przedmiotowego postanowienia, tak, aby udostępnienie skonfigurowanej Platformy mogło zostać zrealizowane przez Wykonawcę bez uszczerbku dla postanowień Umowy.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że platforma ma być sparametryzowana i uruchomiona dla wszystkich zgłoszonych pracowników przez Zamawiającego w takim terminie aby od 01 maja 2021 r. była możliwość zakupu abonamentu sportowego z datą aktywacji karnetu od 01 czerwca 2021 roku oraz innych dostępnych usług na platformie.

**Pytanie 7:**

*Czy Zamawiający zgadza się na zmianę treści postanowienia § 5 ust. 3 w ten sposób, że termin na usunięcie wad lub braków będzie wynosił 7 dni roboczych?*

*Zdaniem Wykonawcy 3-dniowy termin na realizację zgłoszonych zastrzeżeń może okazać się w niektórych przypadkach niewystarczający. Ze względu na dodatkowe zastrzeżenie kar umownych prosimy o wydłużenie tego terminu o dodatkowe 4 dni.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na zmianę zapisu w § 5 ust. 3 projektowanych postanowień umowy.

## Pytanie 8:

*Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany, określonego w § 6 ust. 1 w związku z § 13 Projektu Umowy, sposobu zakładania Kont na Platformie dla Pracowników poprzez powierzenie danych Pracowników niezbędnych do założenia konta do Wykonawcy, na podstawie umowy powierzenia dostarczonej przez Wykonawcę, który będzie występował jako podmiot przetwarzający dane na zlecenie Zamawiającego do czasu pierwszego logowania Pracownika na Platformie i akceptacji Regulaminu, stanowiącego Załącznik nr 10 do Umowy, natomiast od momentu wyrażenia stosownych zgód przez Pracowników na Platformie, Wykonawca będzie Administratorem danych Pracowników w związku z korzystaniem przez nich z Platformy? Dla uniknięcia wątpliwości w zakresie niezbędnym dla wykonywania obowiązków pracodawcy przez Zamawiającego, Wykonawca udostępni Zamawiającemu dane osobowe Pracownika (tj. np. raporty płacowe inne).*

*Przedstawiony powyżej model zakładania Kont polegałby na tym, że Zamawiający jako pracodawcy Pracowników na rzecz których zawierają umowę, uprawnieni do przetwarzania danych na podstawie art. 22<sup>1</sup> § 2 pkt 1 i § 4 kodeksu pracy, powierzaliby dane niezbędne do założenia Kont wszystkich pracowników do Wykonawcy zgodnie z art. 28 RODO. Podstawą przetwarzania danych byłaby realizacja umowy o pracę w zakresie środków stanowiących dodatkowy element wynagrodzenia lub obowiązek prawny pracodawcy (jeśli przepisy wymagają prowadzenia ZFŚS).*

*Niezależnie jednak od powierzenia, Wykonawca w zakresie korzystania przez Pracowników z Platformy decydowałby o zakresie i celach przetwarzania samodzielnie, czyli mógłby stać się administratorem danych pracowników. Wykonawca na podstawie otrzymanych danych zakładałby konta i wysyłałby do pracowników informację o działaniu Platformy. Założenie konta na Platformie byłoby czynnością techniczną wykonywaną na zlecenie pracodawców - Zamawiających. Tym samym Zamawiający powierzaliby dane Wykonawcy. Zamawiający zatem decydowałby o celu przetwarzania jakim jest założenie konta na Platformie, które umożliwi skorzystanie przez pracownika z Platformy. Na tym etapie Wykonawca byłby jest wyłącznie procesorem tych danych i w żaden sposób nie decydowałby o zakresie i celach przetwarzania.*

*W celu umożliwienia zalogowanym pracownikom korzystania z Platformy w zakresie świadczeń finansowanych z ZFŚS, Wykonawcy zasilaliby konta pracownika punktami odpowiadającymi wartości pieniężnej. Także w tym zakresie liczba punktów przyznanych danemu pracownikowi stanowi dane osobowe, których administratorem są Zamawiający (pracodawca). Zamawiający otrzymywaliby od Wykonawcy raporty o stanie wykorzystania punktów na Platformie, co umożliwiałoby Zamawiającym uzupełnianie wykorzystanych punktów oraz dokonanie rozliczeń punktów z pracownikami. Zamawiający przydzielaliby punkty każdemu pracownikowi na podstawie swoich wewnętrznych zasad. Informacje o przydzielonych punktach byłyby powierzane Wykonawcy do przetwarzania. Wykonawca nie decyduje o celu i środkach przetwarzania danych.*

*Powyższy zakres współpracy (zakładanie kont, wysyłka informacji o logowaniu do Platformy, przyznawanie i rozliczanie punktów) powinien być regulowany umową powierzenia przetwarzania danych – w której Zamawiający byłiby administratorami a Wykonawca – procesorem.*

00-695 Warszawa, ul. Nowogrodzka 47a | tel.: +48 22 39 07 401 | sekretariat@ncbr.gov.pl

Pracownik miałby prawo zarejestrować się na Platformie lub nigdy nie kontaktować się z Wykonawcą. Wobec pracownika, który nigdy nie loguje się na Platformę, Wykonawca pozostałby procesorem danych dostarczanych przez Zamawiających. Powierzone dane osobowe pracowników niebyły wykorzystywane do żadnego innego celu niż wskazany wyżej – określony w umowie powierzenia z Zamawiającymi.

W przypadku podjęcia decyzji przez Pracownika o zalogowaniu się na Platformę, przy pierwszym logowaniu pracownik akceptowałby Regulamin Wykonawcy korzystania z Platformy. Byłby to moment, w którym Wykonawca i pracownik zawierają umowę. Tym samym w zakresie realizacji umowy z pracownikiem Zamawiających, Wykonawca powinien stać się administratorem danych (na podstawie prawnej określonej w art. 6 ust. 1 lit. b RODO: wykonanie umowy) i odpowiadać względem takiego pracownika a za wypełnienie wszystkich obowiązków administratora określonych w RODO.

Przetwarzanie danych po zalogowaniu się pracownika odbywałoby się w celu i w sposób określony przez Wykonawcę. Wykonawca oferuje na Platformie produkty i usługi swoich partnerów, z którymi zawarł umowy oraz umożliwia opłacenie świadczeń z kilku źródeł: punktów uzyskanych od pracodawcy i środków własnych pracownika. Oferowanie usług i płatności powoduje, że to Wykonawca musi określać cele i sposoby przetwarzania oraz jakie dane pracownika są przetwarzane dla zrealizowania zamówienia.

Na tym etapie Wykonawca realizuje już swoje cele przetwarzania, a nie cele przetwarzania określone przez Zamawiających. Z tego względu, Wykonawca nie może – po zawarciu umowy z pracownikiem działać na danych jako procesor, gdyż dane nie są przetwarzane już w imieniu Zamawiających, a we własnym celu – udostępnienia platformy, rozwoju tej platformy i sprzedaży produktów i usług partnerów.

Zakres danych przetwarzanych na Platformie przez Wykonawcę jako administratora to: wszystkie dane wprowadzone przez pracownika, informacje o wyborze usług i produktów oferowanych przez partnerów, informacje o płatnościach (w zakresie współfinansowania lub finansowania z własnych środków finansowych pracownika), wysyłanie oferty marketingowej (do pracownika, który udzielił zgody na otrzymywanie informacji marketingowej). O tym, jaki jest zakres przetwarzanych danych decydowałby już Wykonawca. Zamawiający nie ponoszą odpowiedzialności za przetwarzanie danych osobowych pracowników na Platformie. Wykonawca ponosi wyłączną odpowiedzialność za takie przetwarzanie w oparciu o RODO.

Mając na uwadze powyższe wnosimy o zmianę §6 Umowy oraz dopuszczenie zmian w §13 w zakresie przetwarzania danych pracowników w związku z zakładaniem konta do Platformy oraz korzystaniem z Platformy po zalogowaniu się przez pracownika i wyrażeniu stosownych zgód a także dopuszczenie zawarcia umowy powierzenia na wzorze dostarczony przez Wykonawcę lub usunięcie postanowień o przetwarzaniu danych pracowników w związku z korzystaniem z Platformy i zamieszczenie postanowienia:

„Szczegółowe kwestie związane z przetwarzaniem danych osobowych w celu realizacji niniejszej Umowy, mogą być przedmiotem dodatkowych ustaleń pomiędzy Wykonawcą a Zamawiającymi.”

### **Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na dokonanie zaproponowanej zmiany przy założeniu, że powierzenie przetwarzania danych od Zamawiającego odbędzie się na podstawie umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych zgodnie ze wzorem obowiązującym u Zamawiającego w zakresie w jakim Zamawiający uzyska od poszczególnych pracowników zgody na powierzeniach tychże danych osobowych. Z uwagi na to, że w momencie zalogowania się Pracownika, Wykonawca „zyska” własną podstawę do przetwarzania danych osobowych, umowa udostępnienia na rzecz Zamawiającego może być już realizowana zgodnie ze wzorem takiego dokumentu funkcjonującym u Wykonawcy.

### **Pytanie 9:**

*Czy Zamawiający zgadza się na modyfikację postanowień § 14 pkt. 2, 3 i 5 oraz § 16 ust. 2 projektu umowy w ten sposób, że Zamawiający ma prawo naliczyć Wykonawcy karę umowną we wskazanych przypadkach lub rozwiązać Umowę bez okresu wypowiedzenia po bezskutecznym upływie 7 - dniowego terminu wyznaczonego Wykonawcy na piśmie, do naprawy stwierdzonych naruszeń?*

*Aktualny zapis umożliwia nałożenie kar umownych na Wykonawcę lub rozwiązania Umowy bez wypowiedzenia nawet w sytuacji, gdy nie ponosi on odpowiedzialności/nie ma wpływu na brak dostępu do usługi np. z uwagi na wydanie rozporządzenia w czasie stanu epidemii zakazującego określonych działalności. Możliwość nałożenia kar umownych lub uprawnienie do natychmiastowego rozwiązania Umowy powinno być ograniczone do sytuacji, w których Wykonawca ma wpływ na brak/nienależyte wykonanie umowy. Nadto 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 lub natychmiastowego rozwiązania Umowy, powinno być podstawowym środkiem prewencyjnym, który da możliwość Wykonawcy odniesienia się do zarzutów Zamawiającego lub niezwłocznego naprawienia uchybień.*

### **Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę zapisu § 14 pkt. 2, 3 i 5 projektowanych postanowień umowy.

Zamawiający informuje, że zmienia treść dotychczasowego zapisu § 16 ust. 2 projektowanych postanowień umowy, który otrzymuje nowe następujące brzmienie:

00-695 Warszawa, ul. Nowogrodzka 47a | tel.: +48 22 39 07 401 | sekretariat@ncbr.gov.pl

„W przypadku rażącego naruszenia postanowień Umowy przez Wykonawcę, Zamawiający jest uprawniony do rozwiązania Umowy ze skutkiem natychmiastowym, po bezskutecznym upływie terminu 7 dni kalendarzowych wyznaczonego Wykonawcy w celu naprawy stwierdzonych rażących naruszeń postanowień Umowy. W takim przypadku Wykonawcy przysługuje część wynagrodzenia, odpowiadająca jego dotychczasowym czynnościom.”

#### **Pytanie 10:**

*Czy Zamawiający zgadza się na doprecyzowanie postanowienia z § 14 pkt. 6 Umowy poprzez wskazanie, że Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie przez Zamawiającego z kwoty wynagrodzenia wszelkich sądowno zasądzonych lub potwierdzonych przez Wykonawcę wierzytelności?*

*Aktualny zapis nie uwzględnia interesów obu stron, gdyż umożliwia Zamawiającemu dokonywanie potrąceń z przysługującego Wykonawcy wynagrodzenia nawet spornych wierzytelności. Istnieje zatem ryzyko potrącania kwot, które nie przysługują Zamawiającemu, ze szkodą dla Wykonawcy. Proponujemy zatem doprecyzowanie zapisu jak w treści zapytania.*

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę zapisu § 14 pkt. 6 projektowanych postanowień umowy.

#### **Pytanie 11:**

*Czy Zamawiający zgadza się na doprecyzowanie § 15 pkt. 1 Umowy poprzez dopisanie, że Zamawiający kontroluje ilość wykorzystanej kwoty z WFŚS przeznaczonej na realizację Umowy i zobowiązuje się do poinformowania Wykonawcy o przekroczeniu tej kwoty w kolejnym okresie rozliczeniowym, najpóźniej na 5 dni przed zakończeniem bieżącego okresu rozliczeniowego?*

*Zamawiający powinien kontrolować stan wykorzystania środków na realizację umowy i z odpowiednim wyprzedzeniem poinformować Wykonawcę o terminie w którym środki te zostaną przekroczone.*

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż obie strony umowy są zobowiązane do kontroli wykorzystania kwoty z WFŚS wskazanej § 15 pkt. 1 projektowanych postanowień umowy.

#### **Pytanie 12:**

*Czy Zamawiający zgadza się na dodanie zapisów zobowiązujących strony do zachowania poufności w zakresie treści współpracy?*

*W ramach zawartej Umowy obie strony przekazują sobie nawzajem informacje lub dokumenty, które dla nich samych stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa, która powinna być należycie chroniona przed dostępem osób nieuprawnionych. Dotychczasowe zapisy Umowy nie gwarantują poufności tych informacji.*

**Odpowiedź:**

Postępowanie PZP w tym umowa podlegają zasadom jawności a wszelkie zastrzeżenia tajemnicy przedsiębiorcy muszą wynikać z wyraźnie zastrzeżonych postanowień. Zaproponowane postanowienie może przeczyć tej zasadzie- brak zgody.

**Pytanie 13:**

*Czy Zamawiający może doprecyzować jak będzie wyglądał proces zamawiania Abonamentów dla Osób Towarzyszących, tj. czy Osoby Towarzyszące będą miały dostęp do Platformy w celu przystąpienia do usług sportowych i złożenia zgody na przetwarzanie ich danych osobowych? Dodatkowo, czy dane osobowe osób towarzyszących będą znajdowały się na Liście?*

*Umowa w żaden sposób nie odnosi się do sposobu zamawiania Abonamentów przez Osoby Towarzyszące lub w ich imieniu. Przystąpienie do usług sportowych musi być poprzedzone zgłoszeniem się do tych usług i wyrażeniem zgody na objęcie usługami i przetwarzanie danych osobowych. O ile Pracownicy robią to na Platformie to Osoby Towarzyszące raczej dostępu do Platformy mieć nie będą – stąd prośba o doprecyzowanie jakie założenia w tym zakresie zostały poczynione przez Zamawiającego i prośba o ujęcie tych zapisów w Umowie lub załącznikach.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że dane osób towarzyszących oraz dzieci nie pozyskiwane przez Zamawiającego. Osoba towarzysząca oraz dziecko nie posiadają dostępu do platformy, zakupu abonamentu sportowego dla osoby towarzyszącej lub dziecka realizuje pracownik poprzez platformę. Jeżeli wymagane jest udzielenie zgody przez pracownika w imieniu osoby towarzyszącej lub/oraz dziecka Wykonawca zamieści odpowiedni formularz celem pozyskania takich zgód - co może być warunkiem krytycznym dla wykonania zakupu na platformie.

**Pytanie 14:**

*Czy Zamawiający zakłada jakąś wskazaną liczbowo kwotę na dofinansowanie Abonamentów? Czy kwoty wskazane w Umowie tj. 40 i 45 zł mogą być wydane przez Pracowników w sposób dowolny, czy też np. kwota 20 zł musi zostać przeznaczona na koszt Abonamentu?*



*Ustalenie kosztu dofinansowania przez Zamawiającego ogólnych kosztów Abonamentów na jednego Pracownika jest informacją cenotwórczą i potrzebną do ustalenia ostatecznej ceny za jeden Abonament oraz do wspólnych rozliczeń z ewentualnymi podwykonawcami.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż wartości podane w dziale III pkt 2 Opisu Przedmiotu Zamówienia są inne niż wskazane w pytaniu powyżej. Jednocześnie Zamawiający zakłada, że w przypadku wykupienia przez pracownika abonamentu sportowego miesięczna kwota dofinansowania z WFŚS zostanie w całości przeznaczona na zakup tego abonamentu sportowego.

**Pytanie 15:**

*Czy Zamawiający zgadza się na doprecyzowanie zapisów par. 5 ust. 8 Umowy, tj. dotyczących przekazania do Wykonawcy Listy Użytkowników chcących skorzystać z Abonamentów poprzez wskazanie, że wraz ze sporządzeniem Listy Zamawiający zobowiązuje się do zebrania w imieniu Wykonawcy zgód na przystąpienie do usług sportowo-rekreacyjnych oraz zgód na przetwarzanie danych osobowych tychże Użytkowników?*

*O ile standardowo zgody na przetwarzanie danych osobowych będą zbierane przy wykorzystaniu Platformy, to zanim ona zostanie uruchomiona Użytkownicy muszą wyrazić zgody na przystąpienie do Abonamentów w inny sposób, który w umowie nie został określony. Przekazanie przez Zamawiającego Listy do Wykonawcy nie może nastąpić bez uprzedniego zebrania zgód od Użytkowników. Wykonawca nie jest w stanie takich zgód samodzielnie uzyskać, ponieważ nie ma kontaktu z potencjalnymi Użytkownikami. Może to zrobić tylko i wyłącznie Zamawiający w imieniu Wykonawcy na uprzednio dostarczonych Zamawiającemu formularzach zgód. W tym zakresie, w ocenie Wykonawcy dojdzie do powierzenia przetwarzania danych osobowych Użytkowników poprzez zebranie danych i ich chwilową archiwizację oraz przekazanie do Wykonawcy. Proces ten, w opinii Wykonawcy, nie został niestety ujęty w Umowie.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że przekaze Wykonawcy listę pracowników, którym należy utworzyć indywidualne konta na platformie. Zamawiający nie przekazuje listy uczestników abonamentu sportowego. Pracownicy grupy NCBR za pośrednictwem platformy sami będą dokonywać zakupów abonamentu sportowego a więc pozyskanie zgody będzie następowało z pozycji platformy wg wzoru Wykonawcy co może być warunkiem krytycznym dla wykonania zakupu na platformie abonamentu sportowego.

## Pytanie 16:

*Czy Zamawiający zgadza się na doprecyzowanie zapisu § 13, a w szczególności ust. 10 i 11 Umowy, w ten sposób, aby z jego treści jednoznacznie wynikało, iż Strony w ramach świadczenia usług dostępu do zajęć sportowo-rekreacyjnych i związanego z tym Abonamentu pomiędzy stronami dochodzi do powierzenia przez Wykonawcę, Zamawiającemu czynności przetwarzania danych osobowych np. zbierania zgód, ewentualnego rozdysponowania kart wejściowych do obiektów (Abonamentów), możliwości generowania raportów imiennych z Platformy oraz sporządzenia Listy przez Zamawiającego? Tym samym czy Zamawiający zgadza się wskazać, iż w zakresie określonym w pytaniu powyżej Strony rozszerzą zakres umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych przez Wykonawcę na rzecz Zamawiającego o czynności związane z obsługą dostępu do usług sportowo-rekreacyjnych? (zagadnienie to dotyczy postanowień § 5 ust. 8, § 7 ust. 3 pkt 3) oraz § 9 ust. 2 pkt 8)).*

*Na gruncie umowy o świadczenie usług dostępu do usług sportowo-rekreacyjnych, 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 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”.*

*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 wiązą 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.

Aktualne zapisy umowy powierzenia nie obejmują swym zakresem czynności związanych z obsługą Abonamentów, a jedynie w sposób ogólny dotyczą kwestii przetwarzania danych osobowych w zakresie procesów związanych z listą płac i rozliczeniami. Aby uniknąć wątpliwości po ewentualnym rozstrzygnięciu przetargu na korzyść Wykonawcy, właściwym byłoby uregulowanie już na etapie umowy przetargowej modelu, na podstawie którego dojdzie do przetwarzania danych osobowych użytkowników oraz zasad współpracy w tym zakresie pomiędzy stronami.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowane zmiany.

#### **Pytanie 17:**

*Czy Zamawiający zgadza się na doprecyzowanie postanowienia § 9 ust. 2 pkt 10) projektu umowy w ten sposób, że Wykonawca ma obowiązek informowania Pracowników za pośrednictwem Platformy o wszelkich uprzednio zaplanowanych przerwach technicznych związanych z dostępem do Platformy?*

*Charakter tego zobowiązania wskazuje, iż Wykonawca może zobowiązać się do przekazania informacji tylko i wyłącznie takich, które posiada. Tym samym Wykonawca może informować o przerwach w dostępie do Platformy, które uprzednio zaplanował. Nie może jednak z wyprzedzeniem przekazać informacji o przerwie, która jest wynikiem działania sił wyższych lub osób trzecich lub też wynikiem awarii. Zapis zaproponowany przez Zamawiającego nie odnosi się do tej kwestii i obejmuje swym zakresem wszystkie przerwy niezależnie od tego, czy Wykonawca posiada wiedzę o planowanej przerwie, czy też nie. Z uwagi na fakt, iż brak tej informacji może skutkować nałożeniem na Wykonawcę kary umownej, zgodnie z treścią § 14 ust. 2 pkt 2), Wykonawca wnosi, aby obowiązek informacyjny dotyczył tylko tych sytuacji, które są pod kontrolą Wykonawcy i na które Wykonawca ma wpływ.*

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający wyjaśnia, że wymaga informacji o wszelkich uprzednio zaplanowanych przerwach technicznych.

**Pytanie 18:**

*Czy Zamawiający może doprecyzować czy poziom dofinansowania będzie wynosić 40 zł i 45 zł jak wskazano w § 3 pkt. 6 Umowy czy 45 zł i 50 zł jak wskazano w zał. nr 6 do Umowy Opis Przedmiotu Zamówienia w dziale III pkt. 2?*

*Wskazane informacje powodują, że zapisy umowy są niespójne i utrudniają przygotowanie odpowiedniej oferty.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż kwota dofinansowania z WFŚS wynosi 45 zł. i 50 zł. w zależności od kryterium dochodu.

**Pytanie 19:**

*Czy Zamawiający zgadzają się na usunięcie w § 6 ust. 5 części zdania „ze świadczeń jednorazowych, o których mowa w ust. 2, w każdej chwili lub”?*

*Świadczenia jednorazowe z natury można wykorzystać jednokrotnie, wobec czego rezygnacja z nich nie jest możliwa.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

**Pytanie 20:**

*Czy Zamawiający zgadzają się na zmianę w §11 ust. 1 w ten sposób, że rozliczenia będą dokonywane po zablokowaniu w danym miesiącu możliwości finansowania lub współfinansowania świadczeń z WFŚS?*

*Obecne brzmienie mówi o tym, że rozliczenie nastąpi do 20 dnia danego miesiąca, natomiast od 21 do końca miesiąca nie będzie dostępności finansowania świadczeń z WFŚS. Powinno być na odwrót, Wykonawca nie może dokonać rozliczenia jeśli zablokowanie płatności z WFŚS ma nastąpić kolejnego dnia, ponieważ do końca dnia w którym jest dokonywane rozliczenie Pracownik mógłby dokonać jeszcze zakupu.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyjaśnia, że zakup ze środków WFŚS jest możliwy do godziny 23:59. 20 (dwudziestego) dnia każdego miesiąca i te zakupy podlegają rozliczeniu.

**Pytanie 21:**

*Czy Zamawiający zgadzają się na zmiany w §13 i Załącznikach dotyczących przetwarzania danych w zależności od sposobu ustalonego u danego Wykonawcy sposobu przetwarzania po wyborze oferty?*

*Aktualny zakres danych przetwarzanych i model przetwarzania może nie odpowiadać potrzebom funkcjonowania Platformy u danego Wykonawcy i operacjom przeprowadzanym na danych.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na dokonywanie zmian, ale zgoda nie ma charakteru generalnego i nie może opierać się jedynie na sformułowaniu, iż zmiany mają być zgodne z zasadami panującymi u Wykonawcy wobec braku przedstawienia jakie to są zasady. Taka zgoda miałaby charakter blankietowy, zatem Zamawiający dopuszcza możliwość dokonywania zmian w zależności od tego czy proponowane modyfikacje zgodne będą z dokumentami dotyczącymi ochrony danych osobowych u Zamawiającego.

**Pytanie 22:**

*W związku z koniecznością doprecyzowania wielu kwestii związanych ze wzorem umowy przedstawionym przez Zamawiającego prosimy o wydłużenie terminu składania ofert do dnia 6 kwietnia 2021 r.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że udzielił odpowiedzi w pytaniu nr 5.

Z uwagi na fakt, iż w wyniku powyższych wyjaśnień jest konieczny dodatkowy czas na wprowadzenie zmian w ofertach, termin określony w Specyfikacji Warunków Zamówienia z **26 marca 2021 roku** ulega zmianie, tj. **termin składania ofert: do dnia 07 kwietnia 2021 r. do godz. 10:00, termin otwarcia ofert 07 kwietnia 2021 r. o godz. 13:00.**

*Monika Wąsowska*

*Dyrektor Działu*

*Zarządzania Zasobami Ludzkimi*

*/podpisano elektronicznie/*