



**PROKURATURA REGIONALNA
w Krakowie**

2004-7.262.12.2023

Kraków, dnia 25 maja 2023 r.

do wykonawców

Pytanie nr 1

Po zapoznaniu się z załączonym przez Zamawiającego wzorem umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, w której błędnie określono strony umowy, (zgodnie z RODO, w umowach o świadczenie usług sportowo-rekreacyjnych, Administratorem danych jest operator karnetów, a Zamawiający jest podmiotem przetwarzającym) zwracamy się do Zamawiającego o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza wprowadzenie zmian do tej umowy po rozstrzygnięciu postępowania lub wyrazi zgodę na podpisanie umowy na wzorze wybranego Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 1

Zamawiający potwierdza, że dopuszcza wprowadzenie zmian do tej umowy po rozstrzygnięciu postępowania lub podpisanie umowy na wzorze wybranego Wykonawcy.

Pytanie nr 2

Prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że dopuszcza każdą z funkcjonujących na rynku form weryfikacji użytkownika w obiekcie sportowo-rekreacyjnym, w tym weryfikację bez użycia fizycznej karty, jedynie na podstawie aplikacji mobilnej/ za pomocą systemu sms.

Odpowiedź na pytanie nr 2

Zamawiający nie potwierdza.

Pytanie nr 3

W odniesieniu do pkt 2 zapytania prosimy o informację, czy zamawiający dopuszcza ograniczenie korzystania z usług do jednokrotnego skorzystania w danym dniu z usług w danym obiekcie z zachowaniem możliwości korzystania z usług wielu różnych obiektów w ciągu dnia.

Odpowiedź na pytanie nr 3

Zamawiający dopuszcza ograniczenie korzystania z usług do jednokrotnego skorzystania w danym dniu z usług w danym obiekcie z zachowaniem możliwości korzystania z usług wielu różnych obiektów w ciągu dnia.

Pytanie nr 4

Prosimy o potwierdzenie, że, liczba obiektów do kryterium oceny ofert (punkt 6 Zapytania ofertowego), dotyczy wszystkich obiektów w ofercie Wykonawcy, w tym obiektów z dopłatami i/lub na zasadzie rabatów oraz obiektów sezonowych takich jak np. basen otwarty i lodowisko.

Odpowiedź na pytanie nr 4

Zamawiający potwierdza.

Pytanie nr 5

Zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o udzielenie informacji na temat wysokości dofinansowania do kart Pracowniczych (kwotowo lub procentowo).

Odpowiedź na pytanie nr 5

Dofinansowanie do 50%.

Pytanie nr 6

Zwracamy się z pytaniem czy Zamawiający dopuszcza możliwość złożenia oferty podpisanej kwalifikowanych podpisem elektronicznym?

Odpowiedź na pytanie nr 6

Tak

Pytanie nr 7

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

Odpowiedź na pytanie nr 7

Nie

Pytanie nr 8

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 nr 8

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 9

Prosimy o potwierdzenie, iż w przypadku gdy Wykonawca świadczy usługi dostępu do obiektów sportowo-rekreacyjnych stosując identyfikację/weryfikację przy pomocy telefonu komórkowego, to w sytuacji, w której pracownik nie posiada telefonu komórkowego lub nie wyraża chęci korzystania z telefonu komórkowego w procesie identyfikacji/weryfikacji w obiekcie sportowo-rekreacyjnym, Wykonawca ten musi zapewnić mu możliwość podstawowej identyfikacji/weryfikacji tj. poprzez okazanie imiennego karnetu i/lub dowodu osobistego?

Odpowiedź na pytanie nr 9

Zamawiający potwierdza.

Pytanie nr 10

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.

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 X pozyskiwanie numeru PESEL od użytkowników abonamentów sportowych przeczy zasadzie minimalizacji danych. Tak więc numer PESEL użytkowników tych produktów jest daną nadmiarową z perspektywy X jako dostawcy abonamentów sportowych.

Odpowiedź na pytanie nr 10

Zamawiający potwierdza.

Pytanie nr 11

Czy Zamawiający zgadza się na zmianę treści Załącznika nr 6 tj. Umowy w sprawie powierzenia przetwarzania danych osobowych, poprzez zmianę ról każdej ze Stron Umowy tj. wskazanie, że to Wykonawca, działając jako administrator danych osobowych, powierzy do przetwarzania Zamawiającemu dane osobowe użytkowników, na rzecz których świadczone będą usługi?

Na gruncie umowy o świadczenie usług dostępu do obiektów i zajęć 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. zarządzanie czy dystrybucja kart, pomoc w rozpatrywaniu reklamacji, musi odbywać się **za pośrednictwem Zamawiającego. Zamawiający musi więc posiadać podstawę prawną do przetwarzania danych na gruncie umowy o świadczenie usług zgodnie z RODO. Dotyczy to również przygotowania i przekazania do Wykonawcy Listy z nazwiskami wszystkich Użytkowników przez Zamawiającego.** 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 pozwalają na powierzenie przetwarzania danych osobowych przez Wykonawcę Zamawiającemu, a zakładają model odwrotny, sprzeczny z zachodzącym procesem przetwarzania danych. Tym samym, w ocenie Wykonawcy przetwarzanie danych osobowych Uczestników przez Zamawiającego w obecnym stanie prawnym może prowadzić do naruszenia przepisów o ochronie danych osobowych. Brak umowy powierzenia w zaproponowanym kształcie, może narazić obie Strony na ryzyko i odpowiedzialność cywilno-administracyjno-karną wobec podmiotów danych oraz PUODO.

Odpowiedź na pytanie nr 11

Zamawiający wyraża zgodę.

Dyrektor Finansowo – Administracyjny

Maria Wesółowska

Podpisano dnia 25.05.2023