

BDG.II.270.16.2019

**ODPOWIEDŹ NA PYTANIE ZADANE DO OGŁOSZENIA WRAZ ZE ZMIANAMI  
TREŚCI OGŁOSZENIA**

**I. WYJAŚNIENIE TREŚCI OGŁOSZENIA**

Działając w imieniu Zamawiającego, tj. Ministerstwa Energii, informuję, że wpłynęły pytania w postępowaniu prowadzonym na podstawie art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) pn. **Zapewnienie dostępu do różnorodnych obiektów i usług sportowo-rekreacyjnych w ramach pakietu udostępnianego pracownikom Ministerstwa Energii**. Poniżej przedstawiam treść przedmiotowych zapytań wraz z odpowiedziami Zamawiającego.

**Pytanie**

1. W ramach przeprowadzonego audytu dotyczącego wdrożenia zmian w zakresie ochrony danych osobowych u Wykonawcy wynikających z RODO (Rozporządzenie 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) ustalone zostało, iż podstawą prawną przetwarzania danych użytkowników przez Wykonawcę jest prawnie uzasadniony interes administratora (**art. 6 ust. 1 lit. f) RODO**), oraz że Wykonawca posiada status administratora w stosunku do danych osobowych posiadaczy kart programu.

Wykonawca jako administrator jest zobowiązany do wykonania obowiązku informacyjnego wobec Użytkowników. W celu udokumentowania spełnienia obowiązku informacyjnego ciążącego na administratorze, Zamawiający w imieniu i na rzecz Wykonawcy (w związku z brakiem dostępu Wykonawcy do pracowników

Zamawiającego), proszony jest o **zebranie oświadczeń w przedmiocie przetwarzania danych osobowych, a nie jak wynika z § 2 ust. 4 zgód od Użytkowników**. Użytkownicy potwierdzają złożeniem swoich danych na formularzu, że zapoznali się z obowiązkiem informacyjnym. Po odebraniu od tych osób oświadczeń w przedmiocie przetwarzania danych osobowych, Zamawiający będzie przetwarzał dane osobowe Użytkowników w wyniku powierzenia przez Wykonawcę danych osobowych.

Jednocześnie informujemy, iż w trakcie realizacji Umowy będącej przedmiotem niniejszego postępowania występuje powierzenie danych osobowych, gdyż Wykonawca jako administrator zleca wykonanie operacji na danych osobowych Zamawiającemu w swoim imieniu. Powierzenie danych przez Wykonawcę na rzecz Zamawiającego występuje między innymi w trakcie zbierania wspomnianych wyżej oświadczeń, podczas dystrybuowania kart jak również i w momencie przekazywania listy użytkowników.

W trakcie wyżej wymienionych czynności, przez Zamawiającego przetwarzany jest numer karty, czyli dana osobowa, którą Zamawiający nie dysponuje. Zamawiający nie posiada również podstawy prawnej do przetwarzania danych osobowych Użytkowników na gruncie Umowy o świadczenie usług. Dane te może przetwarzać we wspomnianym zakresie, jedynie w konsekwencji powierzenia mu ich we wskazanym celu.

Przetwarzanie numeru karty jest niezbędne, aby umożliwić Zamawiającemu wydanie kart właściwym, upoważnionym osobom. Wynika to z faktu, że imię i nazwisko są danymi powtarzalnymi (w jednej instytucji/firmie możemy mieć do czynienia z osobami o takim samym imieniu i nazwisku, a w przypadku wszystkich klientów Wykonawcy, takich użytkowników może być kilkaset). Natomiast numer karty jest rekordem niepowtarzalnym/unikalnym. Wykorzystanie numeru karty w trakcie realizacji umowy, daje nam gwarancje, że karta trafi do osoby, dla której jest przeznaczona, a w przypadku procesu reklamacyjnego (w postaci komunikacji, wymiany danych pomiędzy opiekunem programu ze strony Zamawiającego i Wykonawcy) daje pewność, że mowa jest o tym samym użytkowniku.

Zważając na wszystko co powyżej, niezbędne jest zawarcie spełniającej wymogi art. 28 RODO umowy powierzenia, określającej warunki współpracy i zasady wsparcia administratora (Wykonawcy) danych przez podmiot przetwarzający (Zamawiającego), zgodnie z ust. 5 niżej zaproponowanego zapisu.

**Reasumując, Wykonawca przetwarza dane osobowe użytkowników na podstawie art. 6 ust. 1 lit. f) RODO, a nie na podstawie art. 6 ust. 1 lit. a) RODO, a w celu należytej realizacji umowy musi wystąpić powierzenie danych osobowych na rzecz Zamawiającego.**

Z uwagi na powyższe, zwracamy się z uprzejmą prośbą o zmianę paragrafu dotyczącego ochrony danych osobowych, zgodnie z poniższym brzmieniem:

## § 2

1. *Administratorem danych osobowych w rozumieniu RODO jest:*
  - 1) *Wykonawca – w odniesieniu do danych osobowych wszystkich Użytkowników po zebraniu oświadczeń w przedmiocie przetwarzania danych osobowych w zakresie i na zasadach opisanych w niniejszej Umowie;*
  - 2) *Zamawiający – w odniesieniu do danych osobowych Użytkowników, do których zwraca się z informacją o możliwości objęcia programem sportowo-rekreacyjnym. Po odebraniu od tych osób oświadczeń w przedmiocie przetwarzania danych osobowych Zamawiający będzie przetwarzał ich dane osobowe w wyniku powierzenia przez Wykonawcę na zasadach i w zakresie określonym w niniejszej Umowie.*
2. *Każdy z administratorów danych wskazanych w ust. 1 powyżej odpowiada we własnym zakresie za zapewnienie zgodności ich przetwarzania z przepisami o ochronie danych osobowych.*
3. *Wykonawca przetwarza dane osobowe Użytkowników w zakresie niezbędnym do realizacji Umowy, na podstawie oświadczeń Użytkowników w przedmiocie przetwarzania danych osobowych złożonych przed zgłoszeniem swojego udziału w programie sportowo-rekreacyjnym na formularzu papierowym według wzorów dostarczonych przez Wykonawcę.*
4. *Zamawiający zbiera w imieniu i na rzecz Wykonawcy oświadczenia Użytkowników w przedmiocie przetwarzania danych osobowych w wersji papierowej. Zamawiający zobowiązuje się do:*
  - 1) *archiwizacji przedmiotowych oświadczeń Użytkowników w imieniu Wykonawcy przy zastosowaniu wymaganych przepisami prawa zasad bezpieczeństwa danych;*
  - 2) *udostępnienia Wykonawcy oryginałów przedmiotowych oświadczeń Użytkowników w terminie 5 dni roboczych od dnia otrzymania przez Zamawiającego wniosku Wykonawcy zgłoszonego na piśmie lub za pośrednictwem poczty elektronicznej;*

- 3) w zależności od decyzji Wykonawcy, do usunięcia albo przekazania Wykonawcy przedmiotowych oświadczeń Użytkowników w terminie 14 dni od rozwiązania Umowy.
  5. Na podstawie art. 28 RODO, Wykonawca powierza Zamawiającemu do przetwarzania dane osobowe Użytkowników wyłącznie w celu i zakresie niezbędnym do wykonania Umowy, a w szczególności w celu zebrania oświadczeń na formularzach, o których mowa w ust. 3 oraz dystrybucji kart. Powierzenie przetwarzania danych osobowych odbywać się będzie na podstawie umowy powierzenia przetwarzania, której treść zostanie uzgodniona przed zawarciem umowy o świadczenie usług. Umowa określi przedmiot i czas trwania przetwarzania, charakter i cel przetwarzania, rodzaj danych osobowych oraz kategorie osób, których dane dotyczą, obowiązki i prawa Stron.
  6. Wykonawca będzie przetwarzać dane osobowe Użytkowników dla celów podatkowych i rachunkowych w zakresie i przez czas zgodny z obowiązującymi przepisami, a także po zakończeniu świadczenia usług w zakresie i przez czas niezbędny do rozliczenia Umowy.
  7. Po zaprzestaniu korzystania z programu sportowo-rekreacyjnego przez Użytkowników, Wykonawca może przechowywać dane osobowe Użytkowników w zakresie niezbędnym dla dochodzenia roszczeń przez okres przedawnienia roszczeń wynikających z niniejszej Umowy.
  8. Odmowa złożenia przez Użytkownika oświadczenia, o którym mowa w ust. 3 powyżej w celu realizacji Umowy lub żądanie zaprzestania przetwarzania danych osobowych, skutkują jednoczesnym zakończeniem na koniec bieżącego okresu rozliczeniowego udziału w programie sportowo-rekreacyjnym tego Użytkownika.
  9. Dane osobowe reprezentantów Strony oraz osób wskazanych do kontaktu, zawarte w niniejszej Umowie, będą przetwarzane przez drugą Stronę jako administratora danych osobowych wyłącznie w celu koordynowania i realizacji ustaleń wynikających z niniejszej Umowy oraz w celu realizacji uprawnień i obowiązków wynikających z przepisów prawa, chyba, że podstawą prawną będzie udzielona zgoda na przetwarzanie danych osobowych dla innych celów, w szczególności związanych z marketingiem produktów lub usług Strony. Każda ze Stron zobowiązuje się we własnym zakresie wykonać obowiązek informacyjny w powyższym zakresie zgodnie z RODO.
  10. Kwestie nieuregulowane w niniejszym paragrafie zostaną doprecyzowane przez Stronę na piśmie pod rygorem nieważności.
2. Z uwagi na krótki termin składania ofert jak i wątpliwościami powstałymi przy przygotowywaniu oferty, zwracamy się z uprzejmą prośbą o zmianę terminu składania ofert.

### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonał w tym zakresie zmiany treści Ogłoszenia.

## II. ZMIANA TREŚCI OGŁOSZENIA

Działając na podstawie pkt. 12.5 Ogłoszenia, Zamawiający dokonuje **zmiany treści projektu umowy**, stanowiącego Załącznik nr 3 do ogłoszenia o zamówieniu na usługę społeczną. Zmiana dotyczy § 2 i 4 projektu umowy oraz preambuły.

### Istniejący zapis:

#### „§ 2

1. Administratorem danych osobowych w rozumieniu 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 (zwanego dalej „**RODO**”) jest:
  - 1) Zamawiający – w odniesieniu do danych osobowych Użytkowników, do których zwraca się z informacją o możliwości objęcia Programem,
  - 2) Wykonawca – w odniesieniu do danych osobowych wszystkich Użytkowników po zebraniu zgód w przedmiocie przetwarzania danych osobowych w zakresie i na zasadach opisanych w niniejszej Umowie.
2. Każdy z administratorów danych wskazanych w ust. 1 powyżej odpowiada we własnym zakresie za zapewnienie zgodności ich przetwarzania z przepisami o ochronie danych osobowych.
3. Wykonawca przetwarza dane osobowe Użytkowników w zakresie niezbędnym do realizacji Umowy w oparciu o art. 6 ust. 1 pkt a) RODO na podstawie zgód Użytkowników w przedmiocie przetwarzania danych osobowych przez Wykonawcę złożonych przed zgłoszeniem do korzystania z Pakietu na oświadczeniu, o którym mowa w ust. 5.
4. Zamawiający zbiera w imieniu i na rzecz Wykonawcy zgody (zwane dalej „**Zgodami**”) Użytkowników w przedmiocie przetwarzania danych osobowych w wersji papierowej.
5. Zamawiający zobowiązuje się do:
  - 1) przekazania Wykonawcy oryginałów Zgód Użytkowników w terminie 5 dni roboczych od dnia otrzymania przez Zamawiającego wniosku Wykonawcy ogłoszonego na piśmie lub za pośrednictwem poczty elektronicznej;
  - 2) w zależności od decyzji Wykonawcy, do usunięcia albo przekazania Wykonawcy przedmiotowych oświadczeń Użytkowników w terminie 14 dni od rozwiązania Umowy.
6. Wykonawca będzie przetwarzać dane osobowe Użytkowników dla celów realizacji umowy oraz celów podatkowych i rachunkowych w zakresie i przez czas zgodny z obowiązującymi przepisami, a także po zakończeniu świadczenia usług w zakresie i przez czas niezbędny do rozliczenia Umowy.
7. Po zaprzestaniu korzystania z Pakietu przez Użytkownika, Wykonawca może przechowywać dane osobowe Użytkowników przez okres 6 lat w zakresie niezbędnym dla dochodzenia przez niego roszczeń wynikających z Umowy.
8. Odmowa udzielenia przez Użytkownika zgody na przetwarzanie danych osobowych, o której mowa w ust. 3 powyżej w celu realizacji Umowy lub żądanie zaprzestania przetwarzania danych osobowych skutkują zakończeniem jego udziału w Programie na koniec bieżącego Okresu Rozliczeniowego”.

### Zastępuje się następującym zapisem:

## „§ 2

1. Administratorem danych osobowych w rozumieniu RODO jest:
  - 1) Wykonawca – w odniesieniu do danych osobowych wszystkich Użytkowników po zebraniu oświadczeń w przedmiocie przetwarzania danych osobowych w zakresie i na zasadach opisanych w niniejszej Umowie;
  - 2) Zamawiający – w odniesieniu do danych osobowych Użytkowników, do których zwraca się z informacją o możliwości objęcia programem sportowo-rekreacyjnym. Po odebraniu od tych osób oświadczeń w przedmiocie przetwarzania danych osobowych Zamawiający będzie przetwarzał ich dane osobowe w wyniku powierzenia przez Wykonawcę na zasadach i w zakresie określonym w niniejszej Umowie.
2. Każdy z administratorów danych wskazanych w ust. 1 powyżej odpowiada we własnym zakresie za zapewnienie zgodności ich przetwarzania z przepisami o ochronie danych osobowych.
3. Wykonawca przetwarza dane osobowe Użytkowników w zakresie niezbędnym do realizacji Umowy, na podstawie oświadczeń Użytkowników w przedmiocie przetwarzania danych osobowych złożonych przed zgłoszeniem swojego udziału w programie sportowo-rekreacyjnym na formularzu papierowym według wzorów dostarczonych przez Wykonawcę.
4. Zamawiający zbiera w imieniu i na rzecz Wykonawcy oświadczenia Użytkowników w przedmiocie przetwarzania danych osobowych w wersji papierowej. Zamawiający zobowiązuje się do:
  - 1) archiwizacji przedmiotowych oświadczeń Użytkowników w imieniu Wykonawcy przy zastosowaniu wymaganych przepisami prawa zasad bezpieczeństwa danych;
  - 2) udostępnienia Wykonawcy oryginałów przedmiotowych oświadczeń Użytkowników w terminie 5 dni roboczych od dnia otrzymania przez Zamawiającego wniosku Wykonawcy zgłoszonego na piśmie lub za pośrednictwem poczty elektronicznej;
  - 3) w zależności od decyzji Wykonawcy, do usunięcia albo przekazania Wykonawcy przedmiotowych oświadczeń Użytkowników w terminie 14 dni od rozwiązania Umowy.
5. Na podstawie art. 28 RODO, Wykonawca powierza Zamawiającemu do przetwarzania dane osobowe Użytkowników wyłącznie w celu i zakresie niezbędnym do wykonania Umowy, a w szczególności w celu zebrania oświadczeń na formularzach, o których mowa w ust. 3 oraz dystrybucji kart. Powierzenie przetwarzania danych osobowych odbywać się będzie na podstawie umowy powierzenia przetwarzania, której treść zostanie uzgodniona przed zawarciem umowy o świadczenie usług. Umowa określi przedmiot i czas trwania przetwarzania, charakter i cel przetwarzania, rodzaj danych osobowych oraz kategorie osób, których dane dotyczą, obowiązki i prawa Stron.
6. Wykonawca będzie przetwarzać dane osobowe Użytkowników dla celów podatkowych i rachunkowych w zakresie i przez czas zgodny z obowiązującymi przepisami, a także po zakończeniu świadczenia usług w zakresie i przez czas niezbędny do rozliczenia Umowy.
7. Po zaprzestaniu korzystania z programu sportowo-rekreacyjnego przez Użytkowników, Wykonawca może przechowywać dane osobowe Użytkowników w zakresie niezbędnym dla dochodzenia roszczeń przez okres przedawnienia roszczeń wynikających z niniejszej Umowy.
8. Odmowa złożenia przez Użytkownika oświadczenia, o którym mowa w ust. 3 powyżej w celu realizacji Umowy lub żądanie zaprzestania przetwarzania danych osobowych, skutkują jednoczesnym zakończeniem na koniec bieżącego okresu rozliczeniowego udziału w programie sportowo-rekreacyjnym tego Użytkownika.

9. Dane osobowe reprezentantów Strony oraz osób wskazanych do kontaktu, zawarte w niniejszej Umowie, będą przetwarzane przez drugą Stronę jako administratora danych osobowych wyłącznie w celu koordynowania i realizacji ustaleń wynikających z niniejszej Umowy oraz w celu realizacji uprawnień i obowiązków wynikających z przepisów prawa, chyba, że podstawą prawną będzie udzielona zgoda na przetwarzanie danych osobowych dla innych celów, w szczególności związanych z marketingiem produktów lub usług Strony. Każda ze Stron zobowiązuje się we własnym zakresie wykonać obowiązek informacyjny w powyższym zakresie zgodnie z RODO.

**oraz § 4 ust. 2:**

**Istniejący zapis:**

2. Za prawidłowe i kompletne wykonanie przedmiotu Umowy w danym miesiącu Wykonawcy przysługiwać będzie Wynagrodzenie miesięczne, które będzie płatne po upływie danego Okresu rozliczeniowego, w terminie 30 dni od daty doręczenia Zamawiającemu prawidłowo i zgodnie z Umową wystawionej faktury, lecz nie wcześniej niż pierwszego dnia roboczego przypadającego po Okresie rozliczeniowym, którego dotyczy dana faktura. Wynagrodzenie będzie płatne na rachunek bankowy Wykonawcy nr ..... prowadzony przez .....

**Zastępuje się następującym zapisem:**

2. Za prawidłowe i kompletne wykonanie przedmiotu Umowy w danym miesiącu Wykonawcy przysługiwać będzie Wynagrodzenie miesięczne, które będzie płatne po upływie danego Okresu rozliczeniowego, w terminie 30 dni od daty doręczenia Zamawiającemu prawidłowo i zgodnie z Umową wystawionej faktury, lecz nie wcześniej niż pierwszego dnia roboczego przypadającego po Okresie rozliczeniowym, którego dotyczy dana faktura. Wynagrodzenie będzie płatne na rachunek bankowy Wykonawcy nr ..... prowadzony przez ..... Zamawiający dokonuje zapłaty wynagrodzenia za pomocą mechanizmu podzielonej płatności, o którym mowa w art. 108a i następnych ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tzw. split payment). W tym celu Wykonawca wskazuje rachunek, który umożliwia zapłatę kwoty podatku wynikającej z otrzymanej faktury w ramach mechanizmu podzielonej płatności nr ..... prowadzony przez .....

Ponadto, w preambule projektu umowy zmienia się ostatni akapit.

**Istniejący zapis:**

*Wykonawca został wybrany w wyniku ogłoszenia na zamówienie na usługę społeczną na podstawie art. 138h i zgodnie z art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986, 2215, z 2019 r. Poz. 53, 730).*

**Zastępuje się następującym zapisem:**

*Wykonawca został wybrany w wyniku ogłoszenia na zamówienie na usługę społeczną na podstawie art. 138h i zgodnie z art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843).*

Ponadto, do projektu umowy **dodano załącznik nr 5** – Klauzula Informacyjna.

Powyższa odpowiedź na pytanie jest wiążąca dla stron postępowania.