

Znak sprawy: WAW-FA.2720.27.2019

Warszawa, 14.05.2019 r.

WYKONAWCY

Świadczenie usług dostępu do obiektów i zajęć rekreacyjno-sportowych od 01.06.2019 r. do 31.05.2020 r.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIA WYKONAWCÓW

Zamawiający informuje, że w przedmiotowym postępowaniu od Wykonawcy ubiegającego się o udzielenie zamówienia wpłynęły pytania dotyczące treści Ogłoszenia. Zamawiający przekazuje Wykonawcom treść pytań wraz z odpowiedziami:

Pytanie 1:

„Ponownie wnosimy o:

- a) zmianę wysokości dopłaty maksymalnej do usług, o której mowa w pkt. 4 OPZ z 10 do 40 złotych w odniesieniu do usług takich jak squash, tenis, kręgle, bilard
- b) zniesienie górnego pułapu dopłaty dla wszystkich pozostałych usług niewymienionych w pkt. 1 OP, natomiast występujących w zał. nr 3a do Formularza ofertowego i podlegających punktacji (np. fizjoterapia, trampoliny, nauka pływania, strzelnica, masaż).

Ze względu na bardzo wysokie rynkowe ceny tych usług kwota możliwej dopłaty 10 zł jest zdecydowanie za mała i żaden z operatorów karnetów nie jest w stanie udostępnić wymienionych przykładowo wyżej (występujących w zał. nr 3a) usług z dopłatą do 10 zł brutto.

Jeśli Zamawiający nie wyrazi zgody na zmiany opisane w punkcie a) może dojść do sytuacji, iż żaden z operatorów karnetów nie będzie mógł złożyć oferty niepodlegającej odrzuceniu, gdyż squash jest usługą wymaganą, a żaden z operatorów nie oferuje squasha z dopłatą nieprzekraczającą 10 zł.

Jeśli Zamawiający nie wyrazi zgody na zmiany opisane w punkcie b) – wnosimy o usunięcie z punktacji usług takich jak: fizjoterapia, strzelnica, masaż, trampoliny, nauka pływania z załącznika 3a do FO.”

Odpowiedź 1:

- a) Tak. Zamawiający wyraża zgodę na dopłatę do 40 zł w przypadku dostępu do usług: squash, tenis, kręgle i bilard.
- b) Nie. Zamawiający nie wyraża zgody na uwolnienie dopłat lub zwiększenie limitu w zakresie pozostałych usług wymienionych w załączniku 3a.

Urząd Statystyczny w Warszawie

ul. 1 Sierpnia 21, 02-134 Warszawa
tel. 22 464 20 00
SekretariatUSWAW@stat.gov.pl
warszawa.stat.gov.pl

Jeśli Wykonawca nie jest w stanie zaproponować wskazanej usługi w ramach abonamentu lub abonamentu z dopłatą powinien wybrać w załączniku 3a odpowiedź „Nie”.

Pytanie 2:

„Prosimy o potwierdzenie, iż minimalna liczba obiektów wymaganych (550 w woj. mazowieckim, w tym 350 w Warszawie) obejmuje wszystkie obiekty dostępne w ofercie Wykonawcy dla Użytkowników Zamawiającego, a nie wyłącznie te, które spełniają warunek bez dopłaty lub z dopłatą nie większą niż 10 zł.”

Odpowiedź 2:

Nie. Warunek dotyczy obiektów, które są zaoferowane pracownikom zamawiającego. Zatem dostępne w ramach karty bez dopłaty lub dopłatą 10 zł i 40 zł dla dostępu do usług: squash, tenis, kręgle i bilard.

Pytanie 3:

„Jeśli liczba 350 nie obejmuje wszystkich obiektów a wyłącznie te, które świadczą przynajmniej 1 usługę bez dopłat i nie na zasadzie rabatu, a jeśli występuje dopłata ze strony Użytkownika to jest ona mniejsza niż 10 zł - prosimy o zmniejszenie liczby obiektów wymaganych w Warszawie do 310 obiektów.”

Odpowiedź 3:

Zamawiający obniża wymaganą liczbę obiektów w Warszawie, z 350 do 310 obiektów, jakkolwiek ten warunek w postępowaniu funkcjonuje od kilku lat i wykonawcy nie mieli problemu z jego wypełnieniem. Zamawiający przypomina, że za obiekt rekreacyjno-sportowy przyjmuje budynek lub samodzielny lokal, w którym świadczone są usługi objęte zamówieniem. Jeśli dwa niezależne podmioty świadczące usługi odpowiadające swym przedmiotem treści zamówienia publicznego zostały zlokalizowane w odrębnych lokalach tego samego budynku, wówczas Zamawiający przyjmie, że są to dwa odrębne obiekty rekreacyjno – sportowe.

Pytanie 4:

„Wskazujemy, iż poza obiektem Just Gym Płock został zdublowany w zał. 3a również obiekt Artdance, Warszawa, ul. Kadrowa 5.”

Odpowiedź 4:

Dokonano korekty załącznika 3a.

Pytanie 5:

„Zwracamy się z ponowną prośbą o usunięcie §1 ust. 16 Istotnych postanowień umowy (załącznik nr 2 do Ogłoszenia).

Obowiązki, o których mowa we wspomnianym ustępie wynikają wprost z obowiązujących przepisów prawa tj. Kodeksu Pracy oraz Ustawie o ochronie przeciwpożarowej i tyczą się podmiotu bezpośrednio zatrudniającego daną osobę, czyli pracodawcy.

Obowiązek przeszkolenia pracowników przez pracodawcę z zakresu przepisów bhp i ppoż. Wynika wprost z art. 237³ §1 i §2 oraz art. 237⁴ §1 Kodeksu Pracy, a także art. 4 ust. 1 pkt 6 ustawy o ochronie przeciwpożarowej.

Art. 209¹ §1 ust. 1 i 2 Kodeksu pracy reguluje zaś kwestie zapewniania środków niezbędnych do udzielania pierwszej pomocy oraz wyznaczania pracowników odpowiedzialnych za udzielanie pierwszej pomocy, przez pracodawcę.

Natomiast zgodnie z art. 229 §4 Kodeksu Pracy pracodawca nie może dopuścić do pracy pracownika bez aktualnego orzeczenia lekarskiego stwierdzającego brak przeciwwskazań do pracy na określonym stanowisku.

Tym samym wszelkie obowiązki opisane przez Zamawiającego w §1 ust. 16 Istotnych postanowień umowy nałożone są już na pracodawców przez Ustawodawcę i wynikają z wyżej wymienionych przepisów. Wobec tego nie ma jakiegokolwiek potrzeby wtórnego sankcjonowania wspomnianych kwestii w treści umowy.

Co więcej, operatorzy kart sportowych będący Wykonawcami w niniejszym postępowaniu nie są pracodawcami osób świadczących usługi sportowo-rekreacyjne bezpośrednio w obiektach sportowych. Z tego też względu nakładanie omawianych obowiązków na Wykonawców względem osób, z którymi Wykonawcy nie są w żaden

sposób powiązani jest bezzasadne i niczym nieuzasadnione. Jednocześnie potwierdzamy, że obowiązki te Wykonawca zrealizuje w stosunku do zatrudnionych przez siebie pracowników, realizujących umowę będącą efektem niniejszego postępowania.

Niewprowadzenie zmiany proponowanej w niniejszym pytaniu może skutkować niezłożeniem oferty przez potencjalnych Wykonawców.”

Odpowiedź 5:

Nie. Tylko Wykonawca ma możliwość wyegzekwowania od podwykonawców, aby ich pracownicy lub osoby zatrudnione na podstawie umów cywilno - prawnych miały wymagane prawem przeszkolenia z zakresu BHP i ppoż. Natomiast Zamawiający nie zgadza się z Wykonawcą, że „nie ma potrzeby wtórnego sankcjonowania wspomnianych kwestii”. Zamawiający dba o dobro pracowników i ich bezpieczeństwo, a zakwestionowane postanowienie umowne jest tego wyrazem. W związku z tym Wykonawca nie może zaproponować zajęć rekreacyjno –sportowych, w których nie ma pewności, że w ich realizacji biorą udział ludzie nieprzeszkoleni w wymaganym zakresie.

Pytanie 6:

W nawiązaniu do odpowiedzi Zamawiającego na pytanie nr 10 z dnia 11.05.2019 r. , prosimy o modyfikację §1 ust. 14 Istotnych postanowień umowy (załącznik nr 2 do Ogłoszenia) poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

„Maksymalnie na 6 dni przed rozpoczęciem każdego miesiąca kalendarzowego, w którym będzie świadczona usługa, Wykonawca dostarczy do siedziby Zamawiającego osobie wskazanej w § ust.1, określoną liczbę kart abonamentowych dla przystępujących do Programu. W przypadku dostarczania kart abonamentowych bezpośrednio do siedzib oddziałów Zamawiającego w miastach w wskazanych w Ogłoszeniu, karty dostarczane będą maksymalnie 3 dni przed rozpoczęciem każdego miesiąca kalendarzowego, w którym świadczona będzie usługa ”

Zaproponowane w pytaniu terminy dostarczania kart zapewnią Zamawiającemu czas właściwy na dystrybucję kart wśród pracowników oraz zagwarantują terminową realizację zamówienia przez Wykonawcę.

Odpowiedź 6:

Odpowiedź: Nie. Zamawiający nie zmienia stanowiska w tej sprawie. Obowiązuje 7 dniowy termin dostarczenia kart, jeśli dostarczane są do siedziby w Warszawie, a 5 dniowy, jeśli karty będą dostarczane bezpośrednio do siedzib oddziałów.

Pytanie 7:

„Zwracamy się z uprzejmą prośbą o podanie liczby pracowników zatrudnionych u Zamawiającego.”

Odpowiedź 7:

Liczba pracowników jest zmienna w ciągu roku. Dla potrzeb postępowania proszę przyjąć wielkość 530 pracowników.

Pytanie 8:

„Należy zaznaczyć, iż wskazane wytyczne UODO kształtują jedynie ogólne zasady przetwarzania danych osobowych. Nie regulują ich natomiast w sposób szczegółowy. Zgodnie z zaleceniami UODO, Wykonawca nie powinien przetwarzać danych osobowych użytkowników w wyniku powierzenia ich przez Zamawiającego. Jednakże poradnik UODO w żaden sposób nie odnosi się do kwestii powierzenia danych przez Wykonawcę na rzecz Zamawiającego, co jak już wskazano w pytaniach z dnia 10.05.2019 r., jest niezbędnym do realizacji umowy. Konieczność powierzenia danych przez Wykonawcę wynika wprost z faktu, że Zamawiający nie dysponuje danymi użytkowników w zakresie, który jest niezbędny do wykonywania umowy. Co nie mniej istotne, Zamawiający przetwarza dane osobowe swoich pracowników w celach związanych z wykonywaniem przez nich pracy, a nie w celu świadczenia usług sportowo- rekreacyjnych. Z tego też powodu w trakcie należytej realizacji umowy występuje powierzenie danych osobowych przez Wykonawcę na rzecz Zamawiającego. Ma ono miejsce przede wszystkim podczas obsługi reklamacji i wyjaśnień prowadzonych między Wykonawcą, a Zamawiającym oraz w czasie dystrybucji kart. W trakcie wspomnianych czynności przetwarzane są między

innymi takie dane osobowe użytkowników jak rodzaj programu sportowego, numer karty/abonamentu, czyli dane, którymi Zamawiający nie dysponuje. Potrzeba powierzenia danych w związku z realizacją umowy, nakłada na strony obowiązek zawarcia odrębnej umowy powierzenia (art. 28 RODO). Odnosząc się do kwestii wykonywania obowiązku informacyjnego zaznaczamy, że administrator ma obowiązek poinformować podmiot danych o wszystkich celach przetwarzania danych osobowych. Oznacza to, że wszystkie cele, dla których zbierane są dane powinny zostać wskazane w treści obowiązku informacyjnego. W celu udokumentowania spełnienia obowiązku informacyjnego ciążącego na administratorze, Wykonawca zbiera oświadczenia w przedmiocie przetwarzania. Użytkownicy potwierdzają złożeniem swoich danych na formularzu, że zapoznali się z obowiązkiem informacyjnym. W tym miejscu należy zaznaczyć, iż jedną z głównych zasad przetwarzania danych osobowych jest „minimalizacja danych”, według której dane winny być adekwatne, stosowne oraz ograniczone do tego, co niezbędne dla celów, w których są przetwarzane. Reguła ta wprowadza wymóg ilościowego ograniczania zbierania danych osobowych do tych, które są niezbędne dla celów, w jakich zostały zebrane. Motyw 57 RODO stwierdza, że jeśli dane osobowe przetwarzane przez administratora nie pozwalają mu zidentyfikować osoby fizycznej, nie powinien on mieć obowiązku uzyskania dodatkowych danych w celu zidentyfikowania osoby, której dane dotyczą, wyłącznie po to, by zastosować się do przepisów RODO. Stosowanie się do przepisów RODO, o których mowa w motywie 57 i art. 11 RODO oznacza m.in. realizację obowiązku informacyjnego. Zasada minimalizacji winna być wdrażana poprzez zastosowanie odpowiednich rozwiązań organizacyjnych i technicznych. Takim rozwiązaniem, w związku z brakiem dostępu do użytkowników programu sportowo-rekreacyjnego przez Wykonawcę, może być przekazanie Zamawiającemu do wykonania w imieniu administratora obowiązku informacyjnego, zwłaszcza że Zamawiający sam zbiera od użytkowników oświadczenia w zakresie przetwarzania danych osobowych. Przeniesienie na Zamawiającego obowiązku informacyjnego Wykonawcy jest prawnie uzasadnione. Po pierwsze obowiązek informacyjny wynika z RODO, a zatem jest usprawiedliwiony przepisem rangi ustawowej. Po drugie przełożenie na Zamawiającego wspomnianego zobowiązania jest zgodne z zasadą minimalizacji oraz proporcjonalności danych, które nie powinno stanowić nadmiernego obciążenia dla Zamawiającego, gdyż sam Zamawiający będzie zbierał od użytkowników oświadczenia w zakresie przetwarzania danych osobowych (zgody na udostępnienie danych). Proszę zauważyć, że zgodnie ze Państwa stanowiskiem, Wykonawca powinien całkowicie zmienić zasady świadczenia usług. Koncepcja zakładająca, m.in. zbieranie oświadczeń przez Wykonawcę, całkowicie zmieniłaby model funkcjonowania programu, zgodnie z przyjętymi przez Operatorów kart sportowych w Polsce zasadami. W tym kontekście kluczowe jest to, że zapisy odnoszące się do danych osobowych winno dostosować się do zasad współpracy oraz istniejącego stanu faktycznego, a nie odwrotnie. W tym miejscu należy zauważyć, że w §7 ust. 5 Istotnych postanowień umowy Zamawiający odnosi się do zgód, o których mowa w ust. pkt 2). Natomiast żaden pkt. 2 Istotnych postanowień umowy nie traktuje o zgodach na przetwarzanie danych osobowych. Odnosząc się do wymogu, że Wykonawca jest zobowiązany do przetwarzania danych osobowych Uczestników programu nie tylko w trakcie realizacji usługi, ale po jej zakończeniu w celach podatkowych, rachunkowych, przez okres niezbędny do rozliczenia umowy oraz okres przedawnienia roszczeń wynikających z umowy. Mając na uwadze wszystko co powyżej wnioskujemy o zastąpienie §7 Istotnych postanowień umowy poniższą treścią:

§7

„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 96/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych), zwanego dalej RODO jest:

- 1) Wykonawca – w odniesieniu do danych osobowych wszystkich Użytkowników kart,
- 2) Zamawiający – w odniesieniu do danych osobowych Użytkowników wskazanych przez niego jako osoby uprawnionej do korzystania z usług świadczonych na podstawie Umowy.

2. Każdy z administratorów danych odpowiada we własnym zakresie za zapewnienie zgodności ich przetwarzania z przepisami o ochronie danych osobowych.

3. Zarówno Zamawiający jak i Wykonawca zobowiązują się do przetwarzania danych osobowych Użytkowników kart zgodnie z RODO, a także innych powszechnie obowiązujących przepisach prawa, w celu prawidłowego wykonania niniejszej Umowy.

Urząd Statystyczny w Warszawie

ul. 1 Sierpnia 21, 02-134 Warszawa
tel. 22 464 20 00
SekretariatUSWAW@stat.gov.pl
warszawa.stat.gov.pl

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. 6 ust. 1 lit. a) RODO Zamawiający pobiera zgody użytkowników na udostępnienie ich danych osobowych Wykonawcy.

6. Zamawiający udostępni Wykonawcy do przetwarzania dane osobowe, o których mowa w ust. 1, wyłącznie w celu niezbędnym do wykonania niniejszej Umowy, a Wykonawca zobowiązuje się do przetwarzania tych danych wyłącznie w celu wykonania niniejszej Umowy, zgodnie z obowiązującymi przepisami.

7. 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. 4, obsługi reklamacji i wyjaśnień prowadzonych między Wykonawcą a Zamawiającym. 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 Wykonawcy.

8. Wykonawca zapewnia, że posiada odpowiednie środki techniczne i organizacyjne zapewniające ochronę przetwarzanych danych osobowych odpowiednio do zagrożeń oraz kategorii danych objętych ochroną, a w szczególności do zabezpieczenia danych przed ich udostępnieniem osobom nieupoważnionym, zabranieniem przez osobę nieuprawnioną, przetwarzaniem z naruszeniem ustawy oraz zmianą, utratą, uszkodzeniem lub zniszczeniem.

9. 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.

10. Po zaprzestaniu korzystania z Programu przez Użytkownika, Wykonawca może przechowywać dane osobowe Użytkowników w zakresie niezbędnym dla dochodzenia roszczeń przez okres przedawnienia roszczeń wynikających z niniejszej Umowy."

Odpowiedź 8:

Nie. Zamawiający nie zmienia swojego stanowiska w sprawie. Zamawiający będzie pobierał zgody pracowników na udostępnienie ich danych osobowych Wykonawcy w celu uczestnictwa w programie rekreacyjno - sportowym, ale nie będzie przetwarzał danych osobowych pracowników na jego zlecenie ani wypełniał obowiązku informacyjnego w jego imieniu.

Zamawiający przedłuża termin składania ofert do dnia 17 maja 2019 roku do godz. 10:00.

DYREKTOR

Zofia Kozłowska

Urząd Statystyczny w Warszawie

ul. 1 Sierpnia 21, 02-134 Warszawa
tel. 22 464 20 00
SekretariatUSWAW@stat.gov.pl
warszawa.stat.gov.pl