



Gdynia dnia: 2023-07-27

Pismo: CRZP/106/2023/AZP

ul. Morska 81-87
bud. F pok. 226
81-225 Gdynia

www.umg.edu.pl

Zespół ds. Zamówień
Publicznych (AZP)

tel. 58 55 86 421
e-faks: 58 741 22 50

e-mail: zampubl@umg.edu.pl

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ_2

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji - art. 275 pkt. 1 ustawy Pzp na **"Sukcesywna dostawa miesięcznych kart abonamentowych uprawniających do korzystania z usług rekreacyjno-sportowych"** – znak sprawy **CRZP/106/2023/AZP**.

Zamawiający, **Uniwersytet Morski w Gdyni**, działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022r. poz. 1710), udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej "SWZ") wraz z wyjaśnieniami:

1. W nawiązaniu do Opisu Przedmiotu Zamówienia pkt 4.1 prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający nie wyraża zgody na wykluczenie ze świadczenia przedmiotu zamówienia Pracowników i Ich Osób Towarzyszących nie wyrażających zgody na przetwarzanie ich danych osobowych jak np. nr PESEL?

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego: tak potwierdzamy, zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia „W celu identyfikacji osoby, Zamawiający nie przewiduje podawania Wykonawcy więcej danych niż imię i nazwisko uczestnika. Uczestnik może przekazać swoje pozostałe dane wg swojego uznania. Brak zgody uczestnika na podanie innych danych, ponad imię, nazwisko oraz okazanie dokumentu tożsamości i karty, nie wyklucza ze skorzystania z usług obiektu, wybranego przez uczestnika.”

2. Czy Zamawiający zgadza się na zmianę treści postanowienia § 2 ust. 1 Umowy poprzez dodanie sformułowania „pod warunkiem otrzymania od Zamawiającego Listy z co najmniej 5-dniowym wyprzedzeniem.”?

Wskazane w pytaniu postanowienie nakłada na Wykonawcę obowiązek dostarczenia do Zamawiającego Kart w pierwszym miesiącu abonamentowym, przy czym Umowa nie wskazuje kiedy po podpisaniu Umowy Zamawiający dostarczy do Wykonawcy pierwszą Listę. Aby móc wygenerować Karty i dostarczyć je do Zamawiającego, Wykonawca musi otrzymać Listę z odpowiednim wyprzedzeniem. O ile kolejne miesiące abonamentowe są objęte dyspozycją postanowienia § 3 ust 2, to w Umowie, zdaniem Wykonawcy, jest luka dotycząca właśnie pierwszego miesiąca abonamentowego po podpisaniu Umowy.



ul. Morska 81-87
bud. F pok. 226
81-225 Gdynia

www.umg.edu.pl

Zespół ds. Zamówień
Publicznych (AZP)

tel. 58 55 86 421
e-faks: 58 741 22 50

e-mail: zampubl@umg.edu.pl

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego: Zamawiający dokonuje zmiany we wzorze umowy.

3. Czy Zamawiający zgadza się na zmianę treści postanowienia § 3 ust. 2 poprzez objęcie jego dyspozycją również pierwszego okresu rozliczeniowego i wskazanie wprost w przedmiotowym postanowieniu, że Zamawiający będzie zobowiązany do dostarczenia do Wykonawcy pierwszej listy nie później niż na 7 dni roboczych, przed rozpoczęciem się pierwszego okresu rozliczeniowego świadczenia usług przez Wykonawcę?

Przedmiotowe postanowienie nakłada na Zamawiającego obowiązek dostarczenia listy na 10 dni roboczych przed rozpoczęciem każdego kolejnego miesiąca abonamentowego w trakcie obowiązywania Umowy, ale nie odnosi się do pierwszego miesiąca abonamentowego. Zdaniem Wykonawcy, istnieje potrzeba uregulowania kwestii dostarczenia pierwszej Listy, z uwagi na obowiązek dostarczenia Kart przez Wykonawcę przed pierwszym miesiącem abonamentowym, określony w § 2 ust. 1 Umowy.

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego: Zamawiający dokonuje zmiany we wzorze umowy.

4. Czy Zamawiający zgadza się na zmianę treści postanowienia § 5 ust. 1 Umowy poprzez wskazanie, że miesiąc abonamentowy okres liczony od 15 dnia każdego miesiąca do 14 dnia kolejnego miesiąca, bez wskazywania na 30 kolejnych dni kalendarzowych?

Biorąc pod uwagę fakt, iż część miesięcy ma 31 dni lub 28, ewentualnie 29 – wskazanie wprost na 30 kolejnych dni kalendarzowych w odniesieniu do kolejnego wskazania, iż jest to okres liczony od 15 dnia każdego miesiąca do 14 dnia kolejnego miesiąca, może powodować różnice interpretacyjne, bo okresy te są niespójne. Stąd wniosek o zaznaczenie w umowie, że miesiąc abonamentowy, to każdy okres liczony od 15 dnia każdego miesiąca do 14 dnia kolejnego miesiąca, bez wskazywania na 30 kolejnych dni kalendarzowych

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego: Zamawiający dokonuje zmiany we wzorze umowy.

5. Czy Zamawiający zgadza się na zmianę treści § 7 ust. 3 Umowy w ten sposób, że wzrost wynagrodzenia Wykonawcy będzie liczony według wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych publikowany przez Główny Urząd Statystyczny za ostatnie półrocze, a nie jak dotychczas za ostatni miesiąc?

Dotychczasowe zapisy dotyczące waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy są bardzo niekorzystne dla Wykonawcy. Zgodnie z zapisami Umowy, waloryzacja może odbywać się w okresach co 6 miesięcy. Natomiast Zamawiający w Umowie przyjął za podstawę waloryzacji wskaźnik miesięczny, z maksymalnym ograniczeniem 2%. Jest to niezrozumiałe dla Wykonawcy, z uwagi na fakt, iż



ul. Morska 81-87
bud. F pok. 226
81-225 Gdynia

www.umg.edu.pl

Zespół ds. Zamówień
Publicznych (AZP)

tel. 58 55 86 421
e-faks: 58 741 22 50

e-mail: zampubl@umg.edu.pl

Uniwersytet Morski w Gdyni

wskaźniki 6-miesięczne za rok 2022 wyniosły odpowiednio 108,2 za pierwsze półrocze oraz 107,9 za drugie. Oznacza to, że wzrost cen w okresach półrocznych był wyższy od maksymalnego wskaźnika zaproponowanego przez Zamawiającego czterokrotnie.

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego: Zamawiający nie dokonuje zmian - waloryzacja świadczenia według aktualnego wzoru jest zgodna z PZP.

6. Czy Zamawiający zgadza się na dodanie do Umowy postanowienia dotyczącego ochrony danych osobowych, poprzez wskazanie wprost, 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?

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego: nie.

Strony UMOWY przetwarzają dane osobowe według swoich potrzeb.

Stroną, która powierza dane do Wykonawcy (przekazuje dane swoich pracowników i ich ewentualnie członków rodzin, jeśli mają być włączeni do programu) jest Zamawiający administrujący tymi danymi.

Pracownik Zamawiającego, zgłaszając do udziału w programie członków swojej rodziny (dzieci, żona, mąż) wyraża zgodę na przekazanie ich niezbędnych danych przez Zamawiającego do Wykonawcy Umowy.

Wykonawca przetwarza dane według swoich potrzeb i za nie, jako administrator tych danych, odpowiada.

Zatem, Zamawiający przystępując do realizacji Umowy, powierza Wykonawcy niezbędne dane osobowe w zakresie opisanym w Umowie na warunkach podanych w załączniku nr 1 „Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych”.

7. Jednocześnie czy Zamawiający zgadza się na usunięcie załącznika nr 1 do Umowy tj. umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych w zaproponowanym kształcie tj. gdzie Zamawiający występuje jako administrator danych, a Wykonawca jako podmiotprzetwarzający?

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



ul. Morska 81-87
bud. F pok. 226
81-225 Gdynia

www.umg.edu.pl

Zespół ds. Zamówień
Publicznych (AZP)

tel. 58 55 86 421
e-faks: 58 741 22 50

e-mail: zampubl@umg.edu.pl

Uniwersytet Morski w Gdyni

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. 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. Co więcej, Załącznik nr 1 przewiduje model odwrotny od prawidłowego tj. gdzie Zamawiający jako administrator danych osobowych, powierzy czynności przetwarzania Wykonawcy, jako podmiotowi przetwarzającemu, co w ocenie Wykonawcy jest sprzeczne z zachodzącym pomiędzy stronami procesem. Brak umowy powierzenia, gdzie to Wykonawca występuje w roli administratora danych osobowych, może narazić



ul. Morska 81-87
bud. F pok. 226
81-225 Gdynia

www.umg.edu.pl

Zespół ds. Zamówień
Publicznych (AZP)

tel. 58 55 86 421
e-faks: 58 741 22 50

e-mail: zampubl@umg.edu.pl

obie Strony na ryzyko i odpowiedzialność cywilno-administracyjno-karną wobec podmiotów danych oraz PUODO.

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.

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego: Zamawiający nie dokonuje zmian.

Zamawiający nie deklaruje przetwarzania „swoich” danych osobowych w celu świadczenia usług sportowo-rekreacyjnych, a raczej w celu rozliczenia środków finansowych wydatkowanych na potrzeby wsparcia swoich pracowników.

Załącznik Nr 1 do Umowy ma na celu zapewnienie należytej ochrony przetwarzanych danych osobowych w podanym w Umowie zakresie, które Zamawiający udostępnia Wykonawcy.

Kierownik Zamawiającego lub
osoba upoważniona

Zespół d/s Zamówień Publicznych
Główny Specjalista

Anita Brunowicz
Anita Brunowicz

