

Znak sprawy: WAW-AO.2720.28.2023

Warszawa, 18.01.2024 r.

## WYKONAWCY

Dotyczy postępowania pn. „Świadczenie usług dostępu do zajęć sportowo-rekreacyjnych dla pracowników, osób towarzyszących i dzieci pracowników Urzędu.”

### ODPOWIEŹ NA PYTANIA WYKONAWCY

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

**Pytanie 1:** *W nawiązaniu do ust. 5 pkt 1 lit. a) Opisu przedmiotu zamówienia, zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że Wykonawca w swojej ofercie może przedstawić program w „wariantcie OPEN”, który umożliwi skorzystanie z nielimitowanej ilości obiektów w ciągu dnia z tym, że z danego obiektu Użytkownik będzie mógł skorzystać jednokrotnie w ciągu dnia, co wynika z regulacji pomiędzy Wykonawcą, a obiektami partnerskimi. Powyższe nie wyklucza możliwości skorzystania z kolejnych usług tego samego dnia, natomiast jest to możliwe w innych obiektach (np. po skorzystaniu z basenu, istnieje możliwość skorzystania z siłowni w innym obiekcie w tym samym dniu, co daje możliwość korzystania z dowolnie wybranej ilości różnych obiektów w ciągu tego samego dnia).*

*Uprzejmie informujemy, iż przyjęcie powyższego rozwiązania zgodne będzie z postanowieniami ust. 9 Opisu przedmiotu zamówienia.*

**Odpowiedź 1:** Nie, Zamawiający nie zgadza się na modyfikację postanowienia, które brzmi:

*„...dający dostęp do różnych zajęć sportowo-rekreacyjnych w różnych obiektach sportowych lub w tym samym obiekcie sportowym tego samego dnia, w godzinach otwarcia obiektów, bez dodatkowych opłat związanych z dostępem do zadeklarowanych przez Wykonawcę zajęć.”*

I nie ma sprzeczności z ust. 9 Opisu, który brzmi:

*„Uczestnicy programu muszą mieć możliwość korzystania z różnych aktywności w różnych obiektach sportowych tego samego dnia, tygodnia czy miesiąca bez deklaracji korzystania z określonej lokalizacji lub określonego rodzaju zajęć”.*

**Pytanie 2:** *W nawiązaniu do ust. 18 i 19 Opisu Przedmiotu Zamówienia wracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że zważając na powszechnie obowiązującą zasadę minimalizacji danych, o której mowa w art. 5 ust. 1 lit. C) RODO, stanowiącą, iż przetwarzane dane osobowe muszą być adekwatne, stosowne oraz ograniczone*

do tego, co niezbędne do celów, w których są przetwarzane, Zamawiający nie dopuszcza by Wykonawca wymagał pobierania od Zamawiającego ani bezpośrednio od Użytkowników takich danych jak numer PESEL.

Z wieloletniego doświadczenia Wykonawcy wynika, że świadczenie usług sportowo-rekreacyjnych jest możliwe bez pobierania takiej danej osobowej jak numer PESEL (Wykonawca oraz szereg innych operatorów abonamentów sportowych funkcjonujących na rynku nigdy takiej danej nie pobierali, a skutecznie zrealizowali i nadal realizują umowy, których przedmiotem jest świadczenie usług sportowo - rekreacyjnych).

Pokazuje to jednoznacznie, że da się osiągnąć cel w postaci zapisania do programu i korzystania z usług sportowych, przetwarzając inne dane niż omawiany PESEL.

W konsekwencji należy przyjąć, iż przetwarzanie powyższej danej nie jest niezbędne wobec celu jakim jest zapewnienie użytkownikom dostępu do obiektów sportowych, a więc i zgodnie ze wspomnianą zasadą minimalizacji, dana osobowa w postaci numeru PESEL, nie powinna być przetwarzana w tym przypadku.

W tym miejscu podkreślić należy, że mimo tego, iż numer PESEL nie stanowi danych szczególnych kategorii w rozumieniu RODO, to nie sposób postawić go na równi z takimi danymi jak imię i nazwisko, numer telefonu, adres email. Wynika to z tego, że uzyskanie przez osobę nieupoważnioną dostępu do PESELU w zestawieniu z innymi danymi osobowymi, takimi jak np. imię i nazwisko czy adres zamieszkania, stwarza wysokie ryzyko naruszenia praw i wolności osoby fizycznej. W przypadku pozyskania przez osobę postronną wyłącznie takich danych jak imię, nazwisko, adres email czy też numer telefonu, takie ryzyko nie występuje. W konsekwencji tego numer PESEL należy uznać za daną osobową szczególnego ryzyka, która winna być przetwarzania jedynie wtedy gdy jest to konieczne.

Powyższe potwierdza Urząd Ochrony Danych Osobowych, w wydanym przez siebie poradniku pn. „Obowiązki administratorów związane z naruszeniami ochrony danych osobowych”.

W dokumencie tym wskazuje on, że pozyskanie dostępu do puli danych w postaci imienia, nazwiska oraz numeru PESEL, przez osobę nieuprawnioną, może posłużyć między innymi do:

- uzyskania przez osoby trzecie kredytów w instytucjach pozabankowych, na szkodę osoby, której dane dotyczą;
- uzyskania dostępu do danych o stanie zdrowia osoby, której dane dotyczą w przypadku przełamania zabezpieczeń do systemu świadczeń opieki zdrowotnej lub korzystania ze świadczeń opieki zdrowotnej przysługujących tej osobie;
- korzystania z praw obywatelskich osoby, której dane naruszono, np. wykorzystania danych do oddania głosu w głosowaniu nad środkami budżetu obywatelskiego;
- zarejestrowania przedpłaconej karty telefonicznej (pre-paid), która może posłużyć do celów przestępczych;
- wyłudzenia ubezpieczenia lub środków z ubezpieczenia;
- zawarcia umów cywilno-prawnych, np. najmu nieruchomości; • posłużenia się fałszywymi danymi, np. przy otrzymywaniu mandat.

**Odpowiedź 2:** Użytkownik musi się dostosować do wszelkich rozwiązań przyjętych przez Wykonawcę, w tym obowiązujących regulaminów, będących w zgodzie z powszechnymi przepisami prawa.

**Pytanie 3:** Zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że Wykonawca nie może odmówić dostępu do usługi sportoworekreacyjnej, Użytkownikom, którzy nie wyrażą zgody na przekazanie Wykonawcy dodatkowej danej osobowej, takiej jak swój numer PESEL.

Zgodnie z powyższym, nieprzekazanie przez Użytkownika dodatkowych danych osobowych takich jak nr PESEL, nie może wywoływać niekorzystnych skutków dla danej osoby, w postaci wykluczenia z możliwości skorzystania z przedmiotu niniejszego zamówienia.

Zdaniem Wykonawcy, forma dostępu do obiektów sportowych winna być tak skonstruowana by nie dyskryminować żadnych potencjalnych użytkowników abonamentów sportowych.

**Odpowiedź 3:** Użytkownik musi się dostosować do wszelkich rozwiązań przyjętych przez Wykonawcę, w tym obowiązujących regulaminów, będących w zgodzie z powszechnymi przepisami prawa.

**Pytanie 4:** Zwracamy się z uprzejmą prośbą o poprawienie oczywistej omyłki związanej z wiekiem dziecka dorosłego, która występuje w definicji uwzględnionej w Projektowanych postanowieniach umowy, w poniższy sposób:

*„Dziecko dorosłe: dziecko w wieku od 15 roku życia do 18 lat, zgłoszone przez Pracownika, wymienione na Liście, uprawnione do korzystania z Programu. Zaprzestanie korzystania z Programu przez Pracownika oznacza równoczesne zakończenie udziału w nim dziecka.”*

*Zgodnie z aktualną treścią postępowania, status „dziecka” traci się wraz z ukończeniem 15 roku życia, natomiast status „dziecka dorosłego” nabywa się w momencie przekroczenia wieku 15 lat. Tym samym żaden z powyższych typów użytkowników nie obejmuje dzieci w wieku 15 lat.*

*Poprawienie omyłki w sposób wskazany przez Wykonawcę w pytaniu, doprowadzi do tego, że przedziały wiekowe kart dedykowanych dla dzieci, będą w pełni zgodne z praktyką rynkową operatorów kart sportowych, co pozwoli Zamawiającemu uzyskać najatrakcyjniejsze ceny tych abonamentów.*

**Odpowiedź 4:** Dla czytelności informacji, Zamawiający dokonuje korekty zapisów w Projektowanych postanowieniach umowy, precyzując definicję dziecka dorosłego do brzmienia:

*„Dziecko dorosłe: dziecko w wieku od 15 roku życia do 18 lat, zgłoszone przez Pracownika, wymienione na Liście, uprawnione do korzystania z Programu. Zaprzestanie korzystania z Programu przez Pracownika oznacza równoczesne zakończenie udziału w nim dziecka.”*

**Pytanie 5:** W nawiązaniu do ust. 17 Opisu przedmiotu zamówienia oraz par. 2 ust. 2 oraz par. 2 ust. 3 Projektowanych postanowieniach umowy, zwracamy się z uprzejmą prośbą o ujednoczenie terminu przekazania Wykonawcy listy Użytkowników, poprzez wprowadzenie w każdym ze wspomnianych postanowień terminu „na minimum 12 dni przed rozpoczęciem Okresu Rozliczeniowego”, czyli zgodnie z treścią Opisu przedmiotu zamówienia.

*W chwili obecnej ust. 17 Opisu przedmiotu zamówienia oraz par. 2 ust. 2 oraz par. 2 ust. 3 Projektowanych postanowieniach umowy, w różny sposób regulują omawianą kwestię.*

**Odpowiedź 5:** Zamawiający ustala we wspomnianych dokumentach okres 12 dni. Postanowienia par. 2 ust. 3 Projektowanych postanowień umowy, dotyczy aktualizacji listy uprawnionych Użytkowników i nie stoi w sprzeczności z ust. 17 OPZ.

**Pytanie 6:** W nawiązaniu do ust. 17 Opisu przedmiotu zamówienia oraz par. 1 ust. 13 Projektowanych postanowieniach umowy, zwracamy się z uprzejmą prośbą o ujednoczenie terminu dostarczenia kart przez Wykonawcę, poprzez wprowadzenie w każdym ze wspomnianych postanowień terminu „w ciągu 7 dni” od przekazania bądź zaktualizowania listy użytkowników, czyli zgodnie z treścią Opisu przedmiotu zamówienia.

*W chwili obecnej ust. 17 Opisu przedmiotu zamówienia oraz par. 1 ust. 13 Projektowanych postanowieniach umowy, w różny sposób regulują omawianą kwestię.*

**Odpowiedź 6:** Dla jasności informacji, Zamawiający zmienia postanowienia Projektowanych postanowień umowy w par. 1 ust.13, który otrzymuje brzmienie zgodne z OPZ tj.:

*„Wykonawca w ciągu 7 dni od przekazania bądź zaktualizowania listy użytkowników w danym miesiącu kalendarzowym, w którym będzie świadczona usługa, dostarczy na adresy wskazane przez Zamawiającego określoną liczbę kart abonamentowych dla przystępujących do Programu.”*

**Pytanie 7:** Zwracamy się z uprzejmą prośbą o wyjaśnienie, w jaki sposób Wykonawca powinien interpretować postanowienia par. 4 ust. 2 Projektowanych postanowieniach umowy. Czy należy je interpretować jako prawo do jednostronnego wydłużenia okresu obowiązywania umowy przez Zamawiającego?

W celu uniknięcia rozbieżności w interpretacji, zwracamy się z uprzejmą prośbą o wyjaśnienie.

**Odpowiedź 7:** Postanowienia par. 4 ust. 2 należy interpretować zgodnie z jego brzmieniem. Posiłkując się wytycznymi zawartymi w komentarzu UZP do ustawy Pzp z 2019 roku, można wskazać, że:

*„Wznowieniem zamówienia jest wykonywanie po raz kolejny tych samych dostaw lub usług przewidzianych w pierwotnej umowie. Wznowienia, podobnie jak opcje, nie wymagają zmiany umowy i dotyczą umów zawartych na czas określony, które zgodnie z warunkami w nich zawartymi na podstawie decyzji zamawiającego podlegają przedłużaniu na kolejny okres”.*

**Pytanie 8:** Zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że termin realizacji zamówienia, o którym mowa w par. 4 ust. 1 Projektowanych postanowieniach umowy, należy rozumieć tak, że rozpoczęcie wykonywania umowy będzie miało miejsce od pierwszego dnia miesiąca, następującego po miesiącu, w którym podpisano umowę.

Jednocześnie wnosimy o rozbudowanie omawianego postanowienia o zastrzeżenie, że w celu rozpoczęcia świadczenia usługi pierwszego dnia miesiąca, następującego po miesiącu, w którym zawarta zostanie umowa w sprawie zamówienia, Zamawiający prześle listę użytkowników co najmniej na 8 dni przed pierwszym dniem tego miesiąca oraz dodanie klauzuli, że w sytuacji niedotrzymania wspomnianego terminu przekazania listy użytkowników, termin rozpoczęcia wykonywania umowy ulega przesunięciu o kolejny miesiąc.

Podkreślamy, że przed rozpoczęciem świadczenia usług Wykonawca musi z odpowiednim wyprzedzeniem otrzymać od Zamawiającego listę Użytkowników i na tej podstawie zapewnić spersonalizowane karty (abonamenty, karnety miesięczne). Należy również zaznaczyć, że przed zawarciem umowy Zamawiający nie ma żadnej podstawy prawnej do przekazania listy Użytkowników Wykonawcy, a Wykonawca nie posiada podstawy prawnej do przetwarzania danych osobowych Użytkowników zgłoszonych przez Zamawiającego.

**Odpowiedź 8:** W nawiązaniu do odpowiedzi udzielonej na pytanie 5 i konkretnej sytuacji zamówienia związanego z kalendarzem postępowania Zamawiający oświadcza, że zamierza podpisać umowę po 31 stycznia 2024 r., aby obowiązywała ona od 1 marca 2024 i zachować 12 dniowy termin na przekazanie Wykonawcy listy Użytkowników.

**Pytanie 9:** Zwracamy się z uprzejmą prośbą o doprecyzowanie sposobu przyznawania punktów w kryteriach oceny ofert, opisanych w 32 punkcie zapytania ofertowego, poprzez odpowiedź na poniższe pytania:

Dotyczy: kryterium „Dostęp do zajęć sportowo-rekreacyjnych”

**9.1** Czy w sytuacji zaofiarowania liczby zajęć niższej o do 10% włącznie, względem najwyższej liczby zaofiarowanych zajęć, Wykonawca otrzyma 8 punktów?

**9.2** Czy w sytuacji zaofiarowania liczby zajęć niższej o od powyżej 10% do 20% włącznie, względem najwyższej liczby zaofiarowanych zajęć, Wykonawca otrzyma 5 punktów?

**9.3** Czy w sytuacji zaofiarowania liczby zajęć niższej o od powyżej 20% do 30% włącznie, względem najwyższej liczby zaofiarowanych zajęć, Wykonawca otrzyma 3 punktów?

**9.4** Czy w sytuacji zaofiarowania liczby zajęć niższej o powyżej 30%, względem najwyższej liczby zaofiarowanych zajęć, Wykonawca otrzyma 0 punktów?

Dotyczy: kryteriów „Cena brutto karnetu/abonamentu dla pracownika /miesiąc”, „Cena brutto karnetu/abonamentu dla osoby towarzyszącej/miesiąc”, „Cena brutto karnetu/abonamentu dla dziecka w wieku od 15 do 18 lat /miesiąc”, „Cena brutto karnetu/abonamentu dla dziecka w wieku do 15 lat/miesiąc”.

**9.5** Czy w sytuacji zaofiarowania ceny wyższej o do 10% włącznie, względem najniższej ceny danej karty/karnetu/abonamentu, Wykonawca otrzyma 8 punktów?

**9.6** Czy w sytuacji zaferowania ceny wyższej o od powyżej 10% do 20% włącznie, względem najniższej ceny danej karty/karnetu/abonamentu, Wykonawca otrzyma 5 punktów?

**9.7** Czy w sytuacji zaferowania ceny wyższej o od powyżej 20% do 30% włącznie, względem najniższej ceny danej karty/karnetu/abonamentu, Wykonawca otrzyma 3 punktów?

**9.8** Czy w sytuacji zaferowania ceny wyższej o powyżej 30%, względem najniższej ceny danej karty/karnetu/abonamentu, Wykonawca otrzyma 0 punktów?

*Podkreślamy, że w przypadku kryteriów odnoszących się do cen abonamentów, niektóre ze wskazanych przez Zamawiającego przedziałów zgodnie, z którymi przyznawane mają być punkty, przenikają się, nachodzą na siebie. Przykładowo, wedle informacji uszczegółwiających, zaprezentowanych przez Zamawiającego w nawiasach poziom 120% ceny najniższej oferty, uprawnia Wykonawcę zarówno do otrzymania 5 punktów jak i 3 punktów.*

*Co więcej, we wspomnianych kryteriach dotyczących cen abonamentów mamy do czynienia z niespójnością pomiędzy, przedziałami procentowymi wskazanymi po punktorze i ich doprecyzowaniem, zaprezentowanym w nawiasie.*

Na przykład:

*„Oferty z cenami przekraczającymi 10%, ale nie więcej niż 20% powyżej najniższej ceny: otrzyma 5 punktów.  
(Cena znajduje się w przedziale od 110% do 120% ceny najniższej oferty.)”*

*„Oferty z cenami przekraczającymi 20%, ale nie więcej niż 30% powyżej najniższej ceny: otrzyma 3 punkty.  
(Cena mieści się w zakresie od 120% do 130% ceny najniższej oferty.)”*

*Powyższe niespójności budzą uzasadnione wątpliwości Wykonawców w związku z czym treść sposobu przyznawania punktów w kryteriach oceny ofert, opisanych w 32 punkcie zapytania ofertowego, wymaga doprecyzowania przez Zamawiającego.*

**Odpowiedź 9.1:** Tak, Wykonawca otrzyma 8 punktów.

**Odpowiedź 9.2:** Tak, Wykonawca otrzyma 5 punktów.

**Odpowiedź 9.3:** Tak, Wykonawca otrzyma 3 punkty.

**Odpowiedź 9.4:** Tak, Wykonawca otrzyma 0 punktów.

**Odpowiedź 9.5:** Tak, Wykonawca otrzyma 8 punktów

**Odpowiedź 9.6:** Tak, Wykonawca otrzyma 5 punktów.

**Odpowiedź 9.7:** Tak, Wykonawca otrzyma 3 punkty.

**Odpowiedź 9.8:** Tak, Wykonawca otrzyma 0 punktów.

Niespójności w przypadku kryteriów odnoszących się do cen abonamentów nie występują, przy wyliczaniu punktacji należy kierować się przedziałami procentowymi opisanymi szczegółowo i precyzyjnie, zapisy w nawiasach określają dodatkowo jedynie zakresy przedziałów.

z up. Dyrektora Urzędu  
Zastępca Dyrektora

/Tomasz Zegar/