

**UNIWERSYTET ŚLĄSKI**  
**DZIAŁ ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH**

ul. Bankowa 12

40-007 Katowice

tel. (032) 359 13-81, fax. (0-32) 359 20 48

Katowice, dn. 14.03.2018 r.

Strona | 1

**UCZESTNICZY POSTĘPOWANIA**  
**O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO**  
**NR DZP.381.012.2018.UG**

**WYJAŚNIENIA DO TREŚCI SIWZ – ZMIANA TERMINU SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości zamówienia poniżej kwoty określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp (**poniżej 221 000 euro**), pn.: „**Usługa świadczenia dostępu do obiektów i zajęć sportowo-rekreacyjnych użytkownikom wskazanym przez Uniwersytet Śląski w Katowicach na podstawie kart imiennych**” (nr postępowania **DZP.381.012.2018.UG**).

Do Zamawiającego wpłynęło zapytanie dotyczące ww. postępowania. Zgodnie z art. 38 ust. 1a ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 z późn. zm.), zwanej dalej „*ustawą Pzp*”, jeżeli wniosek o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia wpłynął po terminie składania wniosku, a o którym mowa w art. 38 ust. 1 ww. ustawy lub dotyczy udzielonych wyjaśnień, Zamawiający może udzielić wyjaśnień albo pozostawić wniosek bez rozpoznania. Zamawiający udziela wyjaśnień niezwłocznie, jednak nie później niż na dwa (2) dni przed upływem terminu składania ofert. Zgodnie z ust. 2 przedmiotowego artykułu treść zapytań wraz z wyjaśnieniami Zamawiający przekazuje Wykonawcom, którym przekazał specyfikację istotnych warunków zamówienia, bez ujawniania źródła zapytania, a jeżeli specyfikacja jest udostępniana na stronie internetowej, zamieszcza na tej stronie.

Wobec powyższego Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

**Pytanie1:**

- 1) Czy Zamawiający dopuszcza możliwość doprecyzowania pkt. 7 z paragrafu 5 projektu umowy poprzez dodanie: “ a w szczególności Strony zawrą umowę powierzenia na rzecz Zamawiającego danych osobowych Użytkowników w celu i zakresie niezbędnym dla realizacji Umowy”?

Na gruncie umowy o świadczenie usług dostępu do Programu (*nazwa Wykonawcy*), **administratorem danych osobowych posiadaczy Kart** (*nazwa Wykonawcy*) **jest Wykonawca, czyli** (*nazwa Wykonawcy*). Podstawą prawną przetwarzania danych jest **zgoda Użytkownika** (art. 23 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych, Dz. U. z 2016 r. poz. 922, a od 25 maja 2018 roku art. 6 pkt. 1 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 (*nazwa Wykonawcy*) **w celu i zakresie niezbędnym do realizacji umowy o świadczenie usług dostępu do Programu** (*nazwa Wykonawcy*). 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”.

**Bezprzedmiotowe byłoby zatem powierzenie danych przez Klienta na rzecz (nazwa Wykonawcy),** gdyż po pierwsze (nazwa Wykonawcy) jest już uprawniony do przetwarzania danych pracowników na podstawie zgód i nie potrzebuje dodatkowej podstawy prawnej, po drugie Klient nie jest uprawniony do przetwarzania danych gruncie umowy o świadczenie usług, tym bardziej nie może więc w tym celu i zakresie powierzyć danych. Zgodnie z ww. decyzjami GODO: „ (...) **uznać należy, że klient nie może powierzyć Spółce przetwarzania danych posiadaczy kart M. w ramach umowy powierzenia, o której mowa w art. 31 ustawy, gdyż przetwarzanie tych danych jest uzależnione właśnie od zgody osób, których one dotyczą. Należy bowiem jeszcze raz podkreślić, że instytucja powierzenia przetwarzania danych osobowych podmiotowi trzeciemu polega m.in. na tym, iż nie jest wymagane uzyskanie zgody osoby, której dane dotyczą, na powierzenie jej danych. Powierzenie przetwarzania danych osobowych nie wymaga również informowania osób zainteresowanych o takiej czynności, zgodnie z art. 24 ust. 1 pkt 2 lub art. 25 ust. 1 pkt 2 ustawy o ochronie danych osobowych. Wynika to z faktu, że zgodnie z art. 7 pkt 6 ustawy podmiot, któremu powierzono przetwarzanie danych osobowych nie jest traktowany, jako odrębny „odbiorca” danych. A zatem z uwagi na to, iż klient jedynie za wiedzą i zgodą może udostępnić Spółce dane pracowników, osób towarzyszących i dzieci, którzy chcą skorzystać z usług Spółki, nie może to się odbywać w drodze umowy powierzenia Spółce przetwarzania danych przez klienta, o której mowa w art. 31 ustawy o ochronie danych osobowych”.**

Niezależnie od tego, aby możliwa była realizacja umowy o świadczenie usług w zakresie np. zamawiania i dystrybucji kart czy składania reklamacji, **Zamawiający musi posiadać podstawę prawną do przetwarzania danych na gruncie umowy o świadczenie usług, a od 25 maja 2018 roku RODO.** Zgodnie z artykułem 28 pkt. 1 RODO: *Jeżeli przetwarzanie ma być dokonywane w imieniu administratora, korzysta on wyłącznie z usług takich podmiotów przetwarzających, które zapewniają wystarczające gwarancje wdrożenia odpowiednich środków technicznych i organizacyjnych, by przetwarzanie spełniało wymogi niniejszego rozporządzenia i chroniło prawa osób, których dane dotyczą.* 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 Stronę 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. Mając powyższe na uwadze brak woli zawarcia umowy powierzenia danych na rzecz Zamawiającego, uniemożliwia założenie oferty na świadczenie usług dostępu do programu sportowego.

**Odpowiedź 1:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

- I. Działając na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29.01.2004 r. – Prawo zamówień Publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2017 r., poz. 1579), zwanej dalej „ustawą Pzp”, w związku z art. 12 a ww. ustawy, Zamawiający przedłuża termin składania ofert w postępowaniu i zmienia zapisy SIWZ w tym zakresie: Strona | 3

**1) Ust. 1 w rozdz. IX SIWZ (Miejsce i termin składania ofert) otrzymuje brzmienie:**

1. Ofertę należy złożyć w Dziale Zamówień Publicznych Uniwersytetu Śląskiego w Katowicach, ul. Bankowa 12, 40-007 Katowice, pok. 69, III p., w terminie do dnia **19.03.2018 r. do godz. 11:30.**

**2) Ust. 1 w rozdz. X SIWZ (Termin i tryb otwarcia ofert) otrzymuje brzmienie:**

1. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **19.03.2018 r. o godz. 12:00** w Dziale Zamówień Publicznych Uniwersytetu Śląskiego w Katowicach, ul. Bankowa 12, 40-007 Katowice, pok. nr 61, III p.

**POWYŻSZE WYJAŚNIENIA I ZMIANY SIWZ SĄ WIAŻĄCE DLA WYKONAWCÓW I NALEŻY JE UWZGLĘDNIĆ PRZY SPORZĄDZANIU OFERTY.**

Z-ca Przewodniczącego Komisji Przetargowej

Przewodniczący Komisji Przetargowej

*mgr Aneta Szturc-Krawczyk*

*mgr Ewa Słowik*