

Warszawa, dnia 3.04.2019 r.

Znak sprawy: ZP.260.7.2019

Pytania i odpowiedzi oraz zmiana treści
OGŁOSZENIA O ZAMÓWIENIU NA USŁUGI SPOŁECZNE (dalej „Ogłoszenie”)

„Świadczenie przez okres dwunastu miesięcy usług polegających na zapewnieniu dostępu do zajęć sportowo-rekreacyjnych pracownikom Teatru Wielkiego – Opery Narodowej, ich dzieciom oraz osobom towarzyszącym.”

Zamawiający, działając na podstawie postanowień części IX pkt 4 ppkt 1, 2, 3 Ogłoszenia, udziela poniżej informacji o pytaniach Wykonawców odnoszących się do treści Ogłoszenia oraz odpowiedziach na nie a także odpowiednio do tych odpowiedzi dokonuje wynikających z nich zmian w treści Ogłoszenia.

Pytanie nr 1:

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o zmodyfikowanie § 11 Załącznika nr 3 do Ogłoszenia, poprzez nadanie mu poniższego brzmienia:

§ 11

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 (dalej „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. 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 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, 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.
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 przez Użytkownika, 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 zakończeniem jego udziału w Programie na koniec bieżącego Okresu Rozliczeniowego.
9. Kwestie nieuregulowane w niniejszym paragrafie zostaną doprecyzowane przez Strony na piśmie pod rygorem nieważności.

W wyniku 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. Podstawą prawną takiego stanowiska jest definicja administratora wynikająca z zapisów art. 4 ust. 7 RODO. **Zważając na fakt, że Wykonawca pozyskuje dane Użytkowników bezpośrednio od nich na podstawie art. 6 ust. 1 lit. f) RODO, nie ma potrzeby ponownego przekazywania tych samych danych osobowych od Zamawiającego na podstawie ich udostępnienia.**

Zgodnie z obowiązującymi przepisami, Wykonawca jako administrator danych osobowych zobowiązany jest do wykonania obowiązku informacyjnego wobec użytkowników. W celu udokumentowania spełnienia obowiązku informacyjnego ciążącego na administratorze, Zamawiający w imieniu i na rzecz Wykonawcy, proszony jest o zebranie oświadczeń w przedmiocie przetwarzania danych osobowych od Użytkowników. Użytkownicy potwierdzają złożeniem swoich danych na formularzu, że zapoznali się z obowiązkiem informacyjnym. Uwzględniając brak bezpośredniego kontaktu Wykonawcy z Użytkownikami, w celu wykonania obowiązku informacyjnego wobec Użytkowników niezbędne jest, aby to Zamawiający w imieniu Wykonawcy zebrał od Użytkowników oświadczenia w zakresie przetwarzania danych osobowych.

Zamawiający oczywiście również jest administratorem danych osobowych swoich pracowników jako pracodawca, **jednakże zupełnie w innym celu i zakresie**. 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.

Konieczność powierzenia danych w związku z realizacją umowy, nakłada na strony obowiązek zawarcia odrębnej umowy powierzenia. Art. 28 RODO wymaga bowiem, aby w umowie między administratorem danych osobowych tj. Wykonawcą a podmiotem przetwarzającym tj. Zamawiającym, zostały określone warunki współpracy i zasady wsparcia administratora danych przez podmiot przetwarzający dotyczące m.in.:

- bezpieczeństwa przetwarzania danych osobowych,
- zgłaszania naruszeń ochrony danych organowi nadzorcemu,
- zawiadamiania osoby, której dane dotyczą, o naruszeniu ochrony danych osobowych itd.

Reasumując, Wykonawca pozyskuje dane Użytkowników bezpośrednio od nich na podstawie art. 6 ust. 1 lit. f) RODO, w związku z czym bezcelowe jest ponowne udostępnienie tego samego zakresu danych przez Zamawiającego. Natomiast w celu należytej realizacji umowy niezbędne jest powierzenie danych osobowych przez Wykonawcę na rzecz Zamawiającego.

Pytanie nr 2:

Na podstawie:

- 1) ustawy z dnia 4 marca 1994 r. o zakładowym funduszu świadczeń socjalnych (tj. Dz.U. 2018 poz. 1316, 1608, 1669), dalej: „**u.z.f.**”,
- 2) ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks pracy (Dz. U. z 2018 r. poz. 917, 1000, 1076, 1608, 1629) dalej: „**k.p.**”,
- 3) ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (tj. Dz. U. z 2018 r. poz. 1025, 1104, 1629, 2073), dalej: „**k.c.**”
- 4) decyzji GIODO w sprawie DIS/DEC-749/15/83430, dalej: „**Decyzja**”

Niezgodne z obowiązującym stanem prawnym jest uzyskiwanie szczegółowych informacji dotyczących aktywności pracowników w programie sportowym przez Zamawiającego.

Zgodnie z „**Decyzją**” Generalnego Inspektora Danych Osobowych „... brak jest uzasadnienia, aby klient (pracodawca) pozyskiwał od Spółki informacje, w jaki sposób zgłoszeni przez niego użytkownicy kart MultiSport korzystają z usług oferowanych w ramach programu MultiSport”. Organ stwierdził fakt, że Klient nie posiada podstawy prawnej do uzyskania informacji na temat korzystania z karty przez Użytkownika, co w perspektywie może być odebrane jako ograniczenie swobody osoby, której dane dotyczą.

Co więcej, zgodnie z **zasadą adekwatności** przetwarzania danych do zamierzonego celu Pracodawca nie powinien uzyskiwać danych nadmiarowych w stosunku do zamierzonego celu przetwarzania. Wejście w posiadanie informacji dotyczących korzystania z kart sportowych przez użytkowników, przez pracodawcę oznacza przetwarzanie danych nadmiarowych. Przetwarzanie nadmiarowych danych może również stanowić ingerencję w prawo do prywatności Pracownika.

Należy zaznaczyć, iż fakt uregulowania zasad udzielania informacji w umowie nie tworzy samodzielnie podstawy prawnej do przekazania danych osobowych po stronie Wykonawcy ani podstawy prawnej do przetwarzania tych danych po stronie Pracodawcy. W przeciwnym wypadku dwie strony stosunku prawnego mogłyby w dowolny sposób kreować okoliczności uzasadniające wymianę pomiędzy sobą danych osobowych osób trzecich.

Nie jest dopuszczalne wyinterpretowanie z umowy obowiązku, który nie byłby zgodny z przepisami powszechnie obowiązującego prawa. Nawet jeśli strony przewidywałyby taki obowiązek, to obejmująca go część umowy pozostawałaby nieważna zgodnie z art. 58 k.c.:

§ 1. Czynność prawna sprzeczna z ustawą albo mająca na celu obejście ustawy jest nieważna, chyba że właściwy przepis przewiduje inny skutek, w szczególności ten, iż na miejsce nieważnych postanowień czynności prawnej wchodzi odpowiednie przepisy ustawy.

§ 2. Nieważna jest czynność prawna sprzeczna z zasadami współżycia społecznego.

§ 3. Jeżeli nieważnością jest dotknięta tylko część czynności prawnej, czynność pozostaje w mocy co do pozostałych części, chyba że z okoliczności wynika, iż bez postanowień dotkniętych nieważnością czynność nie zostałaby dokonana.

Dotyczyłoby to w szczególności sytuacji, w której przekazanie danych osobowych Pracowników miałyby następować bez podstawy prawnej lub godziło w prawo do prywatności Pracownika.

Zgodnie z art. 8 ust. 2 u.z.f., zasady i warunki korzystania z usług i świadczeń finansowanych z Funduszu oraz zasady przeznaczania środków Funduszu na poszczególne cele i rodzaje działalności socjalnej określa pracodawca w regulaminie. Niezbędność uzyskania danych po stronie Pracodawcy mogłaby zaistnieć np. jeśli użycie karty powodowałoby spożytkowanie środków z ZFŚS niezgodne z zasadami określonymi w szczególności w regulaminie ZFŚS.

Zaistnienie okoliczności opisanych w powyższym punkcie jest wręcz niemożliwe. Po pierwsze, to Pracodawca, przyznając możliwość dofinansowania karty sportowej, sam dokonuje decyzji w zakresie możliwości dofinansowania takiego świadczenia z ZFŚS. Należy więc zakładać, że spożytkowanie środków w taki sposób jest prawidłowe. Zgodnie z przepisami „u.z.f.”, ZFŚS służy finansowaniu działalności socjalnej (art. 1 ust. 1 u.z.f.), a w zakres działalności socjalnej wchodzi m. in. działalność sportowo-rekreacyjna (art. 2 pkt 1 u.z.f.). Po drugie zaś, środki z ZFŚS służą finansowaniu kart sportowych, ale już nie wprost poszczególnych usług świadczonych dla posiadacza karty w przypadku skorzystania z niej. Cena karty jest bowiem stała niezależnie od tego, czy, z ilu i z jakich usług skorzysta Pracownik. Do weryfikacji prawidłowości wykorzystania środków z ZFŚS istotne jest więc to, czy zostały one spożytkowane na zakup karty sportowej, a sposób jej użycia nie powoduje wydatkowania mniejszych lub większych środków. Również z tego powodu informacja o sposobie użycia karty jest zbędna dla zapewnienia działania ZFŚS, jak i również dla weryfikacji, czy środki z ZFŚS zostały wykorzystane zgodnie z ich przeznaczeniem. Środki są przeznaczane na zakup karty, co Pracodawca może zweryfikować bez posiadania dodatkowych informacji o sposobie jej użycia.

Każdy pracownik może również dochodzić indywidualnie naruszenia swojego prawa do prywatności, które jest chronione jako dobro osobiste (art. 23 i 24 k.c.). Sankcje cywilne z tego tytułu mogą nie być istotne z punktu widzenia działalności dużego podmiotu. Nie mniej jednak straty związane z wizerunkiem mogą iść znacznie dalej – zarówno jeśli chodzi o Wykonawcę jak i Pracodawcę.

Reasumując, podstawą prawną do otrzymania przez Pracodawcę zestawienia z korzystania z karty z zasady nie mogą być okoliczności związane z rozliczaniem środków z ZFŚS. Dofinansowaniu podlega sama karta sportowa, a jego wysokość nie jest zróżnicowana w zależności od sposobu lub częstotliwości jej wykorzystania. Co więcej, uregulowanie kwestii udostępnienia danych w umowie, której stroną nie jest Pracownik i która nie jest zawierana na jego żądanie - nie może prowadzić do powstania podstawy prawnej dla udostępnienia danych osobowych Pracownika. W przeciwnym wypadku strony każdej umowy mogłyby w niekontrolowany sposób przekazywać sobie posiadane dane osobowe osób trzecich z pominięciem przepisów dotyczących ochrony danych osobowych.

Zgodnie z obowiązującym stanem prawnym dopuszczalne jest jedynie przekazywanie danych statystycznych, zagregowanych lub zanonimizowanych – nieujawniających tożsamości poszczególnych Pracowników.

W związku z powyższym zwracamy się z uprzejmą prośbą o usunięcie ust. 29 pkt. d) Opisu przedmiotu zamówienia (Załącznik nr 1 do Ogłoszenia), bądź jego zmianę poprzez wprowadzenie wymogu przesyłania jedynie statystycznych, zagregowanych lub zanonimizowanych danych dotyczących korzystania z kart sportowych przez użytkowników.

Odpowiedź na pytanie nr 1 i 2:

Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany i modyfikuje treść § 11 załącznika nr 3 do Ogłoszenia nadając mu następujące brzmienie:

„§ 11

1. Zakres danych osobowych Pracowników, które Zamawiający będzie przekazywał Wykonawcy, w celu prawidłowej realizacji Umowy, zostanie ustalony przez Strony niezwłocznie po jej zawarciu, z zastrzeżeniem, że Zamawiający przewiduje możliwość przekazywania danych osobowych Pracowników jedynie w zakresie: imienia, nazwiska, adresu e-mail, nr telefonu komórkowego.
2. 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 (dalej „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 Pracowników, do których zwraca się z informacją o możliwości objęcia Programem. 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.
3. Każdy z administratorów danych wskazanych w ust. 2 powyżej odpowiada we własnym zakresie za zapewnienie zgodności ich przetwarzania z przepisami o ochronie danych osobowych.
4. 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 na formularzu papierowym według wzorów dostarczonych przez Wykonawcę.
5. Zamawiający zbiera w imieniu i na rzecz Wykonawcy oświadczenia Pracowników w przedmiocie przetwarzania danych osobowych w wersji papierowej. Zamawiający zobowiązuje się do:
 - 1) archiwizacji przedmiotowych oświadczeń Pracowników w imieniu Wykonawcy przy zastosowaniu wymaganych przepisami prawa zasad bezpieczeństwa danych;
 - 2) udostępnienia Wykonawcy oryginałów przedmiotowych oświadczeń Pracowników 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 Pracowników w terminie 14 dni od rozwiązania Umowy.
6. Na podstawie art. 28 RODO, Wykonawca powierza Zamawiającemu do przetwarzania dane osobowe Pracowników 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.
7. 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.
8. 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 zamówienia.
9. Wykonawca będzie przetwarzać dane osobowe Pracowników Zamawiającego na potrzeby imiennych statystyk, o których mowa w pkt. 29 d OPZ, w zakresie korzystania przez Pracowników z Pakietu 8 wejść dla Pracownika w Okresie Rozliczeniowym.
10. Kwestie dotyczące ochrony danych osobowych nieuregulowane w niniejszym paragrafie zostaną ustalone w drodze operacyjnej na piśmie pod rygorem nieważności."

Pytanie nr 3:

Prosimy o potwierdzenie, iż rozliczenie wykorzystanej liczby wejść w ciągu miesiąca w pakiecie „8 wejść” oraz „10 wejść”, powinno następować w cyklu miesięcznym, tzn. Użytkownik powinien mieć możliwość wykorzystania wszystkich wejść zarówno w ciągu jednego dnia, tygodnia czy miesiąca w różnych obiektach.

Powyższa forma zapewni Użytkownikowi większą możliwość i dowolność wykorzystania przysługujących mu wejść niż w przypadku rozliczenia wejść w cyklu tygodniowym.

W przypadku rozliczenia wejść w cyklu tygodniowym, niewykorzystane wejścia z jednego tygodnia nie przechodzą na następny tydzień, zaś są przez Użytkownika tracone.

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zamawiający potwierdza, że rozliczenie wykorzystanej liczby wejść w Pakiecie 8 wejść dla Pracownika/Osoby Towarzyszącej, Pakiecie 10 wejść dla Pracownika, Pakiecie Sportowym dla Dziecka, Pakiecie Basenowym dla Dziecka następuje w miesiącu kalendarzowym (Okres Rozliczeniowy).

Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany i modyfikuje treści pkt. 3a), 3b), 3c), 3d), 3e) Załącznika nr 1 do Ogłoszenia nadając im następujące brzmienie:

„a) Pakiet 8 wejść

Pod pojęciem Pakietu 8 wejść należy rozumieć możliwość korzystania przez Pracownika lub Osobę Towarzyszącą z różnych Usług w różnych Obiektach w liczbie nie większej niż 8 Wejść w Okresie Rozliczeniowym, oraz bez ograniczeń, co do liczby Obiektów w ciągu jednego dnia;

b) Pakiet 10 wejść

Pod pojęciem Pakietu 10 wejść należy rozumieć możliwość korzystania przez Pracownika z różnych Usług w różnych Obiektach w liczbie nie większej niż 10 wejść w Okresie Rozliczeniowym, oraz bez ograniczeń, co do liczby Obiektów w ciągu jednego dnia;

c) Pakiet Nielimitowany

Pod pojęciem Pakietu Nielimitowanego należy rozumieć możliwość korzystania przez Pracownika lub Osobę Towarzyszącą z różnych Usług w różnych Obiektach, oraz bez ograniczeń, co do liczby Obiektów w ciągu jednego dnia;

c) Pakiet Basenowy dla Dziecka

Pod pojęciem Pakietu Basenowego dla Dziecka należy rozumieć co najmniej możliwość korzystania przez Dzieci z basenów w różnych Obiektach w liczbie nie większej niż 8 wejść w Okresie Rozliczeniowym, oraz bez ograniczeń, co do liczby Obiektów w ciągu jednego dnia;

d) Pakiet Sportowy dla Dziecka

Pod pojęciem Pakietu Sportowego dla Dziecka należy rozumieć możliwość korzystania przez Dzieci z Usług sportowo-rekreacyjnych odpowiednich do wieku i umiejętności Dzieci w różnych Obiektach w liczbie nie większej niż 8 wejść w Okresie Rozliczeniowym, oraz bez ograniczeń, co do liczby Obiektów w ciągu jednego dnia”.

Pytanie nr 4:

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że w przypadku rozpoczęcia świadczenia usług z 15 dniem miesiąca, pierwsza faktura wystawiona przez Wykonawcę będzie proporcjonalna tj. za okres od 15 do ostatniego dnia miesiąca pierwszego Okresu Rozliczeniowego, a liczba wejść przysługująca Użytkownikom w pakietach „8 wejść” oraz „10 wejść” również będzie proporcjonalna w stosunku do trwania okresu rozliczeniowego.

Tym samym w przypadku rozpoczęcia świadczenia usługi w połowie miesiąca, Użytkownik korzystający z pakietu „8 wejść” będzie miał do dyspozycji 4 wejścia, a Użytkownik posiadający pakiet „10 wejść” dysponował będzie 5 wejściami.

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający potwierdza, że w przypadku rozpoczęcia świadczenia usług od 15 dnia miesiąca, pierwsza faktura będzie wystawiona z dołu za faktycznie zrealizowane usługi przez Wykonawcę. Faktura za Usługi będzie naliczona proporcjonalnie tj. za okres od 15 do ostatniego dnia miesiąca pierwszego Okresu Rozliczeniowego, a liczba wejść przysługująca Użytkownikom w pakietach „8 wejść” oraz „10 wejść” będzie wynosić odpowiednio 4 wejścia oraz 5 wejść.

Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany i modyfikuje treść § 6 ust. 3 Załącznika nr 3 do Ogłoszenia nadając mu następujące brzmienie:

„3. W przypadku, gdy realizacja Usług rozpocznie się 15 dnia miesiąca, pierwsza faktura zostanie wystawiona za okres od 15 dnia do ostatniego dnia miesiąca kalendarzowego. Liczba wejść przysługująca Użytkownikom w ramach Pakietów z limitowaną liczbą wejść zostanie wówczas naliczona proporcjonalnie w stosunku do trwania Okresu Rozliczeniowego:

- 1) 4 wejścia w ramach Pakietu 8 wejść dla Pracownika,
- 2) 5 wejść w ramach Pakietu 10 wejść dla Pracownika,
- 3) 4 wejścia w ramach Pakietu 8 wejść dla Osoby Towarzyszącej,
- 4) 4 wejścia w ramach Pakietu Sportowego dla Dziecka,
- 5) 4 wejścia w ramach Pakietu Basenowego dla Dziecka”.

Pytanie nr 5:

W nawiązaniu do ust. 23 i 25 Opisu przedmiotu zamówienia (Załącznik nr 1 do Ogłoszenia), prosimy o potwierdzenie, że każdy pakiet wybrany przez Pracownika, bez względu na jego rodzaj (tj. „8 wejść”, „10 wejść”, „Nielimitowany”) będzie dofinansowywany przez Zamawiającego w wysokości maksymalnie 32 zł brutto.

Dofinansowanie nie tyczy się jedynie kart dla osób towarzyszących i dzieci.

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zgodnie z pkt. 23 i 25 OPZ, poszerzenie przez Pracownika Pakietu 8 wejść dla Pracownika na Pakiet 10 wejść lub na Pakiet Nielimitowany nie będzie wiązać się ze zmianą wysokości dofinansowania przez Zamawiającego. Różnicę w cenie między Pakietem 8 wejść, a Pakietem 10 wejść lub Pakietem Nielimitowanym pokrywa w całości Pracownik bez pośrednictwa Zamawiającego.

Cena jednostkowa brutto Pakietów, o których mowa w § 2 ust. 1 pkt 4 do 7 Umowy (załącznik nr 3 do Ogłoszenia) w całości pokrywana jest przez Pracownika bez udziału Zamawiającego.

Pytanie nr 6:

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację § 4 ust. 15 Załącznika nr 3 do Ogłoszenia poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

*„15. Rezygnacja przez Pracownika wskazanego w Imiennej Liście Pracowników z Usług wskazanych w pkt. 9-13 jest możliwa **na zasadach określonych przez Wykonawcę, do 20 dnia miesiąca poprzedzającego okres rozliczeniowy, którego dana rezygnacja dotyczy.**”*

Zgodnie z praktyką rynkową operatorów abonamentów sportowych takie rezygnacje nie mogą być zgłaszane „w każdym czasie”. Informowanie o zmianach uczestnictwa w programie ma miejsce do 20 dnia miesiąca poprzedzającego okres rozliczeniowy, którego dana zmiana dotyczy. Pozwala to na terminowe i należyte realizowanie usług.

Odpowiedź na pytanie nr 6:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację § 4 ust. 15 Załącznika nr 3 do Ogłoszenia zgodnie z treścią pytania. Zamawiający dokonuje zmiany i modyfikuje treści § 4 ust. 15 Załącznika nr 3 do Ogłoszenia nadając im następujące brzmienie:

„15. Niezgłoszenie przez Pracownika korzystania w następnym Okresie Rozliczeniowym z Usług wskazanych w pkt. 9-13 lub nieuiszczenie przez Pracownika płatności za następny Okres Rozliczeniowy z Usług wskazanych w pkt. 9-13 jest równoznaczne z rezygnacją przez Pracownika z Usług wskazanych w pkt. 9-13”.

Pytanie nr 7:

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację § 1 ust.1 pkt. 12 Załącznika nr 3 do Ogłoszenia poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

„12) Wejście – korzystanie w danym dniu z Usługi bądź Usług dostępnych w danym Obiekcie przez czas określony w regulaminie Obiektu, przy czym minimalny czas korzystania z pojedynczej Usługi będzie wynosił nie mniej niż 30 minut, z zastrzeżeniem pkt. 10 OPZ;”

Zgodnie z przyjętą przez Wykonawcę praktyką rynkową, w zależności od formy współpracy z danym obiektem sportowo-rekreacyjnym wyróżniamy następujące rodzaje wejść do obiektów:

- Open – możliwość skorzystania z wielu różnych zajęć podczas jednej wizyty w obiekcie
- Pakiet – skorzystanie z pakietu kilku różnych usług podczas jednej wizyty w obiekcie (np. Pakiet: Siłownia + Fitness, Pakiet: Basen + Sauna itp., Pakiet: Siłownia + Sauna)
- Możliwość skorzystania z jednej usługi podczas jednej wizyty w obiekcie

Zastosowana przez Zamawiającego definicja „wejścia” nie obejmowała możliwości skorzystania wyłącznie z jednej usługi, a takie sytuacje mogą mieć miejsce w przypadku ofert operatorów programów sportowych.

Zaproponowana w pytaniu, przez Wykonawcę modyfikacja jest zgodna z praktyką rynkową operatorów kart sportowych na rynku.

Niewprowadzenie jej może uniemożliwić złożenie oferty w niniejszym postępowaniu, co ograniczy jego konkurencyjność i tym samym negatywnie wpłynie na atrakcyjność otrzymanych ofert.

Odpowiedź na pytanie nr 7:

Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną modyfikację i dokonuje zmiany treści § 1 ust.1 pkt. 12 Załącznika nr 3 do Ogłoszenia nadając mu następujące brzmienie:

„12) Wejście – korzystanie w danym dniu z Usługi lub Usług dostępnych w danym Obiekcie przez czas określony w regulaminie Obiektu, przy czym minimalny czas trwania pojedynczej Usługi będzie wynosił nie mniej niż 30 minut, z zastrzeżeniem pkt. 10 OPZ;”

Pytanie nr 8:

Czy Zamawiający dopuszcza by dostęp do obiektów sportowych był zależny od wykorzystania urządzenia telekomunikacyjnego (telefonu komórkowego) przez Pracownika?

Pytanie nr 9:

Czy brak zgody na wykorzystanie telefonu komórkowego bądź zgody na przetwarzanie numeru telefonu, w celu uzyskania dostępu do obiektów sportowych, **może rodzić niekorzystne konsekwencje dla pracownika, w postaci braku możliwości skorzystania**

z programu sportowego, który jest finansowany z Zakładowego Funduszu Świadczeń Socjalnych?

W ocenie Wykonawcy brak zgody na wykorzystanie telefonu komórkowego w celu uzyskania dostępu do obiektu sportowego nie może wpływać na możliwość skorzystania przez Pracownika z dofinansowania z Zakładowego Funduszu Świadczeń Socjalnych i tym samym uczestnictwa w programie sportowym będącym przedmiotem niniejszego zamówienia.

Wspominana sytuacja miałaby miejsce w przypadku odmowy używania urządzenia telekomunikacyjnego do weryfikacji przez użytkownika i niezapewnienia innego, alternatywnego sposobu dostępu do obiektów sportowych przez Wykonawcę.

Pytanie nr 10:

Czy Zamawiający wymaga, aby w przypadku stosowania przez danego Wykonawcę telefonów komórkowych w celu uzyskania dostępu do obiektów sportowych, w sytuacji braku zgody pracownika na ich użycie w procesie weryfikacji wejścia, bądź niewyrażenia zgody na przetwarzanie numeru telefonu, Wykonawca ten musi zapewnić mu alternatywną formę dostępu, niewymagającą wykorzystania telefonu komórkowego?

Odpowiedź na pytanie nr 8, 9 i 10:

Zamawiający informuje, że możliwe sposoby identyfikacji dostępu do obiektów zostały opisane w § 5 wzoru umowy, stanowiącym załącznik nr 3 do Ogłoszenia. Zamawiający nie wykluczył żadnego sposobu identyfikacji, po stronie Wykonawcy natomiast leży zapewnienie Użytkownikom sprawnego dostępu do zajęć sportowo-rekreacyjnych. Jeżeli sposób identyfikacji, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa wymagać będzie zgody pracownika, sposób procedowania zostanie ustalony w trybie roboczym.

Zamawiający nie wymaga, aby każdy obiekt był dostosowany do różnorodnych preferencji Użytkowników w zakresie sposobu dostępu do zajęć i obejmował wszystkie obecnie dostępne możliwości techniczne. Zapewnienie rzetelnej identyfikacji Użytkowników tj. wiarygodnej podstawy wstępu, należy do Wykonawcy.

Pytanie nr 11:

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o zmniejszenie kary, o której mowa w § 10 ust. 1 pkt. 3 Załącznika nr 3 do Ogłoszenia ze 100,00 zł (sto) do 10,00 zł (dziesięć).

Wysokość kary umownej zaproponowanej przez Zamawiającego w § 10 ust. 1 pkt. 3 Załącznika nr 3 do Ogłoszenia jest rażąco wygórowana. Jej wielkość stanowi wielokrotność maksymalnego, miesięcznego kosztu pakietu „8 wejść” mimo, że samo przewinienie odnosi się do jednostkowego uchybienia.

Odpowiedź na pytanie nr 11:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmniejszenie kary, o której mowa w § 10 ust. 1 pkt. 3 Załącznika nr 3 do Ogłoszenia do wysokości proponowanej przez Wykonawcę. Zamawiający jest skłonny do obniżenia wysokości kary do wysokości ceny brutto za Pakiet 8 wejść dla

Pracownika, która zostanie zaproponowana przez Wykonawcę w Formularzu cenowym (załącznik 2a do Ogłoszenia), przy spełnieniu warunków opisanych w pkt. 24 do 26 OPZ.

W związku z powyższym Zamawiający modyfikuje i dokonuje zmiany § 10 ust. 1 pkt. 3 Załącznika nr 3 do Ogłoszenia nadając mu następujące brzmienie:

„1) niezgodnym z regulaminem Obiektu odmówieniu Użytkownikowi skorzystania z Usługi w danym Obiekcie – wysokość kary za każdy stwierdzony przypadek równa będzie cenie brutto za Pakiet 8 wejść dla Pracownika wynikającej z oferty Wykonawcy”.

Pytanie nr 12:

Czy Zamawiający wyraża zgodę aby potencjalni Wykonawcy przedstawiali w „Wykazie obiektów sportowo-rekreacyjnych”, który stanowi załącznik do oferty, obiekty świadczące takie usługi jak np.: vacu, masaże (rollmasaże), solaria, zabiegi kosmetyczne, zabiegi fryzjerskie itp.?

Według Wykonawcy Ustawa z 04.03.1994 r. o Zakładowym Funduszu Świadczeń Socjalnych ściśle definiuje jaki zakres działalności socjalnej on obejmuje.

Są to:

- usługi świadczone przez pracodawców na rzecz różnych form wypoczynku (wczasy, kolonie, obozy, wczasy pod gruszą), w kraju i za granicą
- działalność kulturalno-oświatowa (bilety do kina, teatru, opery itp.)
- działalność sportowo rekreacyjna (tj. basen, siłownia, zawody i imprezy sportowe itp.)
- opiekę nad dziećmi w żłobkach, przedszkolach oraz innych formach wychowania przedszkolnego,
- udzielenie pomocy materialno-rzeczowej lub finansowej, a także zwrotnej lub bezzwrotnej pomocy na cele mieszkaniowe

W związku z powyższym, według Wykonawcy, takich usług jak: vacu, masaże (rollmasaże), platforma wibracyjna, solaria, zabiegi kosmetyczne, zabiegi fryzjerskie itp. nie można finansować ze środków Zakładowego Funduszu Świadczeń Socjalnych. Proszę mieć również na uwadze, że zakup takich usług może zostać zakwestionowany poprzez odpowiednią instytucję regulującą wydatkowanie środków z Zakładowego Funduszu Świadczeń Socjalnych, co może się okazać niekorzystne dla samego Zamawiającego. Z powyższą opinią, w trakcie postępowań przetargowych na usługi sportowo-rekreacyjne, zgodziło się wiele instytucji i nie pozwalały one na załączanie takich usług jak np. masaże do ofert Wykonawców. Zdarzało się również, że takie oferty były również odrzucane za niezgodność z zapisami SIWZ.

Odpowiedź na pytanie nr 12:

Zamawiający informuje, że w Wykazie obiektów sportowo-rekreacyjnych, stanowiącym załącznik 2c do Ogłoszenia można również (ale ponad minimalne liczby wskazane w tabeli) uwzględnić obiekty, w których świadczone będą usługi inne niż 11 rodzajów usług wymienionych w OPZ, np.: vacu, masaże (rollmasaże), solaria, zabiegi kosmetyczne, zabiegi fryzjerskie. W pierwszej kolejności musi być spełniony warunek udziału w postępowaniu

dotyczący liczby obiektów i rodzajów usług, o którym mowa w części II pkt 1 ppkt 3 lit. b) Ogłoszenia.

Dostęp do usług sportowo-rekreacyjnych nie będzie finansowany ze środków ZFŚS.

Powyższe pismo stanowi integralną część Ogłoszenia i jest wiążące dla wszystkich Wykonawców ubiegających się o udzielenie powyższego zamówienia.