



Kuratorium Oświaty w Katowicach
ul. Powstańców 41a
40-024 Katowice
tel. (32) 606-30-35
fax. (32) 606-30-36
kancelaria@kuratorium.katowice.pl
www.kuratorium.katowice.pl

Delegatura w Bielsku-Białej
ul. Piastowska 44
43-300 Bielsko-Biała
tel. (33) 44-50-183
bielsko@kuratorium.katowice.pl

Delegatura w Bytomiu
ul. Antoniego Józefczaka 39
41-902 Bytom
tel. (32) 605-81-60
fax. (32) 605-81-63
bytom@kuratorium.katowice.pl

Delegatura w Częstochowie
ul. Jana Sobieskiego 7
42-200 Częstochowa
tel. (34) 324-33-62
czestochowa@kuratorium.katowice.pl

Delegatura w Gliwicach
ul. Warszawska 35
44-102 Gliwice
tel. (32) 605-81-41
fax. (32) 605-81-55
gliwice@kuratorium.katowice.pl

Delegatura w Rybniku
ul. 3-go Maja 27
44-200 Rybnik
tel./fax. (32) 605-81-20
rybnik@kuratorium.katowice.pl

Delegatura w Sosnowcu
ul. Krzywa 2
41-200 Sosnowiec
tel. (32) 605-81-04
tel. (32) 605-81-05
sosnowiec@kuratorium.katowice.pl

**Wydział
Finansów i Kadr – Główny
Księgowy**
tel. (32) 606-30-66

Wydział Jakości Edukacji
tel. (32) 606-30-18
fax. (32) 606-30-12

Wydział Nadzoru Edukacji
tel. (32) 606-30-41

**Wydział
Organizacyjno-Administracyjny**
tel. (32) 606-30-27

Inspektor Ochrony Danych
tel. (32) 606-30-37
iod@kuratorium.katowice.pl

Katowice dn. 07.05.2024 r.

OA-PO.272.2.7.2024

Wykonawcy wszyscy

Dot. postępowania na świadczenie usług sportowo – rekreacyjnych dla pracowników Kuratorium Oświaty w Katowicach i jego Delegatur współpracujących ze środków Zakładowego Funduszu Świadczeń Socjalnych.

Kuratorium Oświaty w Katowicach informuje, że w przedmiotowym postępowaniu w trybie zapytania ofertowego wpłynęły pytania. Zamawiający przekazuje treści pytań wraz z odpowiedziami.

Pytanie 1

W nawiązaniu do odpowiedzi na pytanie nr 1 z dnia 02.05.2024 r., Wykonawca ponownie podkreśla, że Wykonawca oraz szereg innych operatorów abonamentów sportowych funkcjonujących na rynku skutecznie zrealizowali i nadal realizują umowy, których przedmiotem jest świadczenie usług sportowo – rekreacyjnych, nie pobierając takich danych jak odcisk palca, numer prywatnego telefonu komórkowego, numer PESEL, data urodzenia, obywatelstwo.

Pokazuje to jednoznacznie, że świadczenie usług sportowo-rekreacyjnych jest możliwe bez pobierania danej osobowych z wyżej wymienionego zakresu.

Przenosząc powyższe na grunt przepisów RODO, a w szczególności zasadę minimalizacji danych, o której mowa w art. 5 ust. 1 lit. C) RODO, wskazującą, że przetwarzane dane osobowe muszą być adekwatne, stosowne oraz ograniczone do tego, co **niezbędne do celów**, w których są przetwarzane, należy stwierdzić, że przetwarzanie powyższego zakresu danych jest **nadmiarowe** wobec celu jakim jest zapewnienie użytkownikom dostępu do obiektów i zajęć sportowo-rekreacyjnych, a więc **nie jest w rzeczywistości niezbędne do prawidłowego zrealizowania przedmiotu niniejszego postępowania.**

Pojęcia „niezbędności” nie powinno się utożsamiać z koniecznością wynikającą z indywidualnych cech danego Wykonawcy, w tym cech wykorzystywanych przez niego systemów. O „niezbędności” zbierania określonych danych można mówić dopiero wówczas, gdy potrzeba ta istnieje w danej sytuacji niezależnie od podmiotu świadczącego usługę, **a zamierzonego celu nie da osiągnąć w rozsądny sposób za pomocą mniej uciążliwych środków.** Na taką interpretację wskazuje motyw 39 Preambuły RODO, zgodnie z którym *„Dane osobowe powinny być przetwarzane tylko w przypadkach, gdy celu przetwarzania nie można w rozsądny sposób osiągnąć innymi sposobami.”*

Tym samym, jeżeli dany Wykonawca w celu weryfikacji uprawnień użytkownika do skorzystania z usług sportowych stosuje imienne karty, za zasadne należy uznać pobranie wyłącznie imienia i nazwiska.

Podkreślamy również, że przywołana wyżej zasada minimalizacji danych wyraźnie zakazuje zbierania danych osobowych „na zapas” bądź „na wszelki wypadek”. Tym samym niedopuszczalne jest pobieranie danej osobowej zbędnej do świadczenia usług sportowo-rekreacyjnych, wyłącznie dlatego, że może być ona niezbędna w celu obsługi hipotetycznego procesu reklamacyjnego bądź zgłoszenia roszczenia. Taka dana winna

zostać pobrana jedynie w sytuacji faktycznego wystąpienia takiego roszczenia bądź zgłoszenia reklamacji (o ile rzeczywiście jest obiektywnie niezbędna do tego celu).

Zwracamy także uwagę, że nie sposób zgodzić się ze stwierdzeniem, że dana osobowa w postaci daty urodzenia pozwala na jednoznaczną identyfikację osoby fizycznej. Wynika to z faktu polegającego na tym, że każdego dnia w samej Polsce rodzi się około tysiąca dzieci, tym samym należy przyjąć, że tysiące osób będą miały tożsamą datę urodzenia, co w sposób oczywisty neguje możliwość wskazania konkretnej osoby na podstawie wyłącznie tej danej.

Na koniec podkreślamy, że nadane przez Zamawiającego brzmienie ust. 18 Rozdziału III zapytania ofertowego oraz ust. 18 par. 3 Wzoru umowy, obliguje Zamawiającego do przekazania, a Wykonawcę do przetwarzania danej osobowej w postaci daty urodzenia. Zważając na to, że Wykonawca nie wykorzystuje tej danej w trakcie świadczenia usług sportoworekreacyjnych, zobligowanie go do jej przetwarzania, naraża Wykonawcę na naruszenie wspomnianej już zasady minimalizacji danych, czego konsekwencją może być nałożenie na niego kary przez UODO, której wysokość może osiągnąć do 10 lub 20 mln euro, albo do 2 % lub 4% całkowitego rocznego obrotu firmy z poprzedniego roku.

To natomiast może doprowadzić do odstąpienia Wykonawcy od ubiegania się od niniejszego zamówienia, z uwagi na duże ryzyko wiążące się zawarciem umowy w brzmieniu proponowanym przez Zamawiającego.

Mając na uwadze wszystko co powyżej wnosimy o nadanie poniższego brzmienia ust. 18 Rozdziału III zapytania ofertowego oraz ust. 18 par. 3 Wzoru umowy:

ust. 18 w Rozdziale III Zapytania ofertowego:

„ Wykonawca wystawi i dostarczy Zamawiającemu imienne karty sportowe po podpisaniu umowy nie później niż do dnia 24 maja 2024 r. Zamawiający przekaze Wykonawcy w dniu podpisania umowy imienną listę osób uprawnionych do korzystania z usług sportowo-rekreacyjnych. Wykonawca może pobierać dodatkowe dane osobowe, inne niż imię i nazwisko, od osób uprawnionych, jeśli osoby te wyrażą na to zgodę. Nieprzekazanie przez osobę uprawnioną dodatkowych danych, nie może skutkować wykluczeniem jej z możliwości korzystania z usług sportowo-rekreacyjnych będących przedmiotem niniejszego zamówienia.” oraz

-ust. 18 § 3 Wzoru umowy:

„ Wykonawca wystawi i dostarczy Zamawiającemu imienne karty sportowe po podpisaniu umowy nie później niż do dnia 24 maja 2024 r. Zamawiający przekaze Wykonawcy w dniu podpisania umowy imienną listę osób uprawnionych do korzystania z usług sportowo-rekreacyjnych. Wykonawca może pobierać dodatkowe dane osobowe, inne niż imię i nazwisko, od osób uprawnionych, jeśli osoby te wyrażą na to zgodę. Nieprzekazanie przez osobę uprawnioną dodatkowych danych, nie może skutkować wykluczeniem jej z możliwości korzystania z usług sportowo-rekreacyjnych będących przedmiotem niniejszego zamówienia”.

Odpowiedź 1

Zamawiający wyjaśnia:

Wykonawca jest administratorem danych osobowych Uczestników i ponosi odpowiedzialność za zakres pozyskiwanych przez siebie danych osobowych, ich adekwatność, proporcjonalność oraz prawidłowość. Wykonawca przetwarza dane osobowe uczestników w zakresie niezbędnym do realizacji Umowy. Tymi danymi są imię i nazwisko oraz nazwa pracodawcy. Są to dane podawane dobrowolnie, jednak niezbędne do realizacji usługi.

Zamawiający dopuszcza zbieranie, zgodnie i w granicach obowiązujących przepisów prawa, tych danych, które są niezbędne dla prawidłowego zrealizowania przedmiotu zamówienia. Dane te pracownicy mogą udostępnić Wykonawcy za odrębną zgodą. Dopuszcza się wyłącznie możliwość pozyskania przez Zamawiającego na rzecz Wykonawcy, na jego wniosek i za odrębną zgodą osoby fizycznej, danych w postaci daty urodzenia.

Niewyrażenie przez osobę uprawnioną zgody na przetwarzanie przez Wykonawcę innych danych osobowych, w tym daty urodzenia, nie może stanowić podstawy wykluczenia pracownika z korzystania z karty sportowej. Wykonawca powinien zapewnić takiej osobie inny sposób jednoznacznego identyfikowania jej tożsamości, np. wydając jej kartę z nadanym przez siebie numerem (numeru karty nie udostępnia się Zamawiającemu).

W razie konieczności rozpatrzenia przez Wykonawcę wniosków Użytkowników o realizację ich praw (art. 15-22 ogólnego rozporządzenia o ochronie danych osobowych), w razie uzasadnionych wątpliwości co do tożsamości wnioskodawcy, możliwe jest pozyskanie przez Wykonawcę dodatkowych danych (art. 12 ust. 6 ogólnego rozporządzenia o ochronie danych osobowych). Powyższe następuje jednak na podstawie wniosku osoby fizycznej i nie może być przesłanką do „naddatkowego” gromadzenia innych danych osobowych na etapie podpisywania umowy między Zamawiającym i Wykonawcą. W zakresie tym w pierwszej kolejności należy wykorzystać posiadane przez Administratora dane osobowe. Jak wskazano wyżej – wydawanie kart oznaczonych numerami eliminuje konieczność pozyskiwania dodatkowych danych (data urodzenia).

Dokonując niniejszej zmiany, Zamawiający ma na uwadze zarówno zapewnienie konkurencyjności w postępowaniu i równe traktowanie potencjalnych wykonawców, jak i zgodność postępowania z wymogami ogólnego rozporządzenia o ochronie danych osobowych RODO.

Pytanie 2

Prosimy o potwierdzenie, że w ramach kryterium oceny ofert pn. „*Liczba obiektów sportowo-rekreacyjnych na terenie woj. Śląskiego*”, Zamawiający uwzględnił będzie wyłącznie obiekty sportowo-rekreacyjne świadczące przynajmniej jedną usługę sportowo-rekreacyjną, zgodną z ustawą o Zakładowym Funduszu Świadczeń Socjalnych, a tym samym nie będzie on uwzględniał placówek świadczących wyłącznie 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 Socjalne** 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 sportoworekreacyjne, 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 postanowieniami SWZ.

Odpowiedź 2

Zamawiający wyjaśnia, iż w ramach kryterium oceny ofert pn. *Liczba obiektów sportowo-rekreacyjnych na terenie woj. śląskiego*” uwzględnił będzie wyłącznie obiekty sportowo-rekreacyjne świadczące przynajmniej jedną usługę sportowo – rekreacyjną, o charakterze zgodnym z ustawą o Zakładowym Funduszu Świadczeń Socjalnych.

Pytanie 3

W nawiązaniu do odpowiedzi na pytanie nr 7 z 29.04.2024 r., prosimy o potwierdzenie, że w ramach kryterium oceny ofert pn. „*Liczba obiektów sportowo-rekreacyjnych na terenie woj. Śląskiego*”, Zamawiający uwzględnił będzie wyłącznie obiekty sportowo-rekreacyjne świadczące przynajmniej jedną usługę sportowo-rekreacyjną, które nie wymaga ponoszenia dodatkowych opłat przez użytkownika (dopłat).

Sytuacja polegająca na tym, że tożsamo punktowane byłyby obiekty świadczone usługi bez jakichkolwiek dopłat jak i te do których, w celu skorzystania z usług, należy uiścić dodatkową dopłatę, promuje Wykonawców, którzy część kosztów „przenoszą” bezpośrednio na użytkowników.

Tym samym może dojść do sytuacji, że Wykonawca posiadający większą liczbę obiektów świadczących usług bez dopłat, otrzyma mniej punktów, we wspomnianym kryterium, od Wykonawcy, który świadczy usługi w nieco większej liczbie obiektów, ale w jego przypadku, w placówkach tych należy każdorazowo uiszczać dodatkową dopłatę.

Mając na uwadze powyższe, Zamawiający może być zobligowany do wybrania oferty mniej atrakcyjnej pod względem ekonomicznym, w ogólnym rozrachunku. W konsekwencji Zamawiający naraża się na zarzut naruszenia zasady efektywnego wydatkowania środków publicznych, o której mowa w art. 44 ust. 3 ustawy o finansach publicznych.

Odpowiedź 3

Zamawiający wyjaśnia, iż w ramach kryterium oceny ofert pn. *Liczba obiektów sportowo-rekreacyjnych na terenie woj. śląskiego*” uwzględnił będzie obiekty sportowo-rekreacyjne świadczące co najmniej jedną bezpłatną usługę sportowo-rekreacyjną o charakterze zgodnym z ustawą o Zakładowym Funduszu Świadczeń Socjalnych.

W związku z pytaniami Zamawiający:

- a) **modyfikuje ust. 5 i 18 w Rozdziale III Zapytania ofertowego**
- b) **modyfikuje Rozdział V – Zapytania ofertowego**
- c) **modyfikuje ust. 11 w Rozdziale VIII – Zapytania ofertowego**
- d) **modyfikuje ust. 5 i 18 § 2 Wzoru umowy**
- e) **modyfikuje Formularz ofertowy**

ust. 5 Rozdz. III – Zapytania ofertowego otrzymuje brzmienie:

„5. Zamawiający wymaga aby usługi sportowo - rekreacyjne dostępne były na terenie całego kraju, a w szczególności w miejscowościach: Katowice, Częstochowa, Bielsko-Biała, Bytom, Gliwice, Rybnik, Sosnowiec. Wykonawca musi zapewnić na terenie woj. śląskiego nie mniej niż 350 obiektów sportowo-rekreacyjnych honorujących przedmiotowe karty i świadczących co najmniej jedną bezpłatną usługę sportowo – rekreacyjną o charakterze zgodnym z ustawą o Zakładowym Funduszu Świadczeń Socjalnych /do liczby obiektów nie należy wliczyć obiektów wyłącznie dla dzieci/. Wykonawca uwzględni w ofercie wszystkie obiekty, na które ma zawarte umowy. Zamawiający dopuszcza pobieranie dodatkowych dopłat od Użytkowników karty sportowej do usług drogich i niszowych takich jak np.: squash, tenis, kręgle, masaże”

ust. 18 Rozdz. III – Zapytania ofertowego otrzymuje brzmienie:

„18. Wykonawca wystawi i dostarczy Zamawiającemu imienne karty sportowe po podpisaniu umowy nie później niż do dnia 24 maja 2024 r. Zamawiający przekaże Wykonawcy po podpisaniu umowy imienną listę osób uprawnionych do korzystania z usług sportowo-rekreacyjnych. Zamawiający dopuszcza możliwość przekazania Wykonawcy, na jego wniosek, daty urodzenia Uczestników. Niewyrażenie przez uczestnika odrębnej zgody na przetwarzanie daty urodzenia, nie może jednak

wykluczyć tej osoby z korzystania z karty sportowej. Wykonawca jest zobowiązany zapewnić jej kartę zawierającą numer, który umożliwi jednoznaczną identyfikację Użytkownika karty.

Rozdz. V – Zapytania ofertowe otrzymuje brzmienie:

„Zapewnienie dostępu usługi sportowo -rekreacyjnej na terenie miast: Katowice, Częstochowa, Bielsko-Biała, Bytom, Gliwice, Rybnik, Sosnowiec. Posiadanie przez Wykonawcę na terenie woj. śląskiego nie mniej niż 350 obiektów sportowo-rekreacyjnych honorujących przedmiotowe karty i świadczących co najmniej jedną bezpłatną usługę sportowo – rekreacyjną o charakterze zgodnym z ustawą o Zakładowym Funduszu Świadczeń Socjalnych.”

ust. 11 Rozdz. VIII - Zapytania ofertowe otrzymuje brzmienie

„11. Do oferty należy dołączyć:

- wykaz dostępnych na dzień składania ofert obiektów sportowo-rekreacyjnych na terenie woj. śląskiego zgodnych z opisem przedmiotu zamówienia;
- zakres świadczonych zajęć rekreacyjno – sportowych zgodnych z opisem przedmiotu zamówienia.

ust. 5 § 2 Wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„5. Wykonawca gwarantuje świadczenie usług sportowo - rekreacyjnych na terenie całego kraju, a w szczególności w miejscowościach: Katowice, Częstochowa, Bielsko-Biała, Bytom, Gliwice, Rybnik, Sosnowiec. Wykonawca zapewnia na terenie woj. śląskiego obiektów sportowo-rekreacyjnych honorujących przedmiotowe karty i świadczących, co najmniej jedną bezpłatną usługę sportowo – rekreacyjną o charakterze zgodnym z ustawą o Zakładowym Funduszu Świadczeń Socjalnych /do liczby obiektów nie wliczono obiektów wyłącznie dla dzieci/. Zamawiający dopuszcza pobieranie dodatkowych dopłat od Użytkowników karty sportowej do usług drogiej i niszowych takich jak np.: squash, tenis, kręgle, masaże”.

ust. 18 § 2 Wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„18. Wykonawca wystawi i dostarczy Zamawiającemu imienne karty sportowe po podpisaniu umowy nie później niż do dnia 24 maja 2024 r. Zamawiający przekaze Wykonawcy po podpisaniu umowy imienną listę osób uprawnionych do korzystania z usług sportowo-rekreacyjnych. Zamawiający dopuszcza możliwość przekazania Wykonawcy, na jego wniosek, daty urodzenia Uczestników. Niewyrażenie przez uczestnika odrębnej zgody na przetwarzanie daty urodzenia, nie może jednak wykluczyć tej osoby z korzystania z karty sportowej. Wykonawca jest zobowiązany zapewnić jej kartę zawierającą numer, który umożliwi jednoznaczną identyfikację Użytkownika karty”.

Zamawiający modyfikuje również:

Ust. 10 Rozdz. VIII Zapytania ofertowe otrzymuje brzmienie

„10. Ofertę należy przesłać w wersji elektronicznej **do dnia 10 maja 2024 r.** na adres e- mail zamowienia@kuratorium.katowice.pl ”.

Załączniki:

Zapytanie ofertowe – po modyfikacji

Zał. Nr 1 – formularz ofertowy – po modyfikacji

Zał. Nr 2 – wzór umowy – po modyfikacji

Pismo sporządziła

Ewa Madej-Taraszkiewicz

tel. 32 606 30 33

