

Do wszystkich uczestników postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na świadczenie usług dostępu do obiektów i zajęć sportowo – rekreacyjnych zlokalizowanych na terenie Rzeczypospolitej Polskiej poprzez nieodpłatne wydanie pracownikom Zamawiającego imiennych kart dostępu do zajęć i obiektów.

Wasze pismo z dnia:

Znak:

Nasz znak:

Data:

ZP.272.00001.2014

03.01.2014 r.

l.dz.: ZP.KW-00002/14

Działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2013 r. poz. 907, ze zm.) informuję, iż do Zamawiającego wpłynęły zapytania dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

ZAPYTANIA:

1. Czy jedynym dopuszczonym przez Zamawiającego sposobem weryfikacji i dostępu użytkowników do obiektów sportowo-rekreacyjnych jest imienna karta (magnetyczna, chipowa lub zbliżeniowa), po okazaniu której wraz z dowodem osobistym i podpisem na liście Użytkownik jest wpuszczany do tego obiektu?

Informacja dla Zamawiającego:

Według posiadanej wiedzy przez Wykonawcę, na rynku polskim jest tylko jedna firma, która stosuje telefoniczny i biometryczny system weryfikacji obiektów. W tym miejscu warto zaznaczyć, że w wyroku z dnia 11 stycznia 2008 r. (sygn. Akt: KIO/UZP 33.07) Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że „Zamawiającemu wolno określić przedmiot zamówienia w sposób odpowiadający jego potrzebom, pod warunkiem, że określenie przedmiotu zamówienia nie spowoduje wyeliminowania konkurencji poprzez wskazanie na konkretne rozwiązania techniczne, które oferuje tylko jeden dostawca”.

Powyższa opinia, w nieco zmienionej formie, funkcjonuje również obecnie o czym świadczy wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 15 maja 2011 r. zgodnie z którym: „(...) Zamawiający nie musi dopuszczać do udziału w postępowaniu wszystkich podmiotów działających w danej branży (...)” (sygn.. akt KIO 953/11 z dnia 17 maja 2011 r.).

2. Czy Wykonawca może (we własnym zakresie i niezależnie od Zamawiającego) pobierać od Pracowników Zamawiającego i ich osób towarzyszących tak osobiste dane jak np.: numery telefonów, numery PESEL, odciski linii papilarnych/rozkład tzw. minucji, adresy e-mail?

Informacja dla Zamawiającego:

Według najlepszej wiedzy Wykonawcy zakres rozwiązania polegającego na weryfikacji linii papilarnych (rozkładu tzw. minucji) może budzić wątpliwości, ponieważ dane takie należą do grupy danych biometrycznych „wrażliwych”. Zgodnie z art. 27 Ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o Ochronie Danych Osobowych (Dz. U. z 2002 r., Nr 101, poz. 926 ze zm.), co znajduje potwierdzenie w orzecznictwie Generalnego Inspektora Danych osobowych GODO, przetwarzanie danych „wrażliwych” jest możliwe tylko i wyłącznie, jeżeli występuje:

- zgoda osoby na piśmie,
- przepis szczególny innej ustawy zezwala na przetwarzanie takich danych bez zgody osoby, której te dane dotyczą,
- ochrona żywotnych interesów osoby, której dane dotyczą,
- wykonywanie statutowych zadań kościołów i innych związków wyznaniowych, stowarzyszeń, fundacji lub innych nie zarobkowych organizacji (dotyczy wyłącznie członków tych organizacji),
- dochodzenia spraw przed sądem,
- zatrudnienie pracowników i innych osób, a zakres danych określa ustawa,
- ochrona stanu zdrowia.

Według Wykonawcy, w przypadku usług sportowo-rekreacyjnych nie zachodzą zatem wystarczające przesłanki do przetwarzania danych osobowych „wrażliwych”. Według Wykonawcy Zamawiający jest stroną umowy i w znacznym stopniu odpowiada za bezpieczeństwo danych zgłaszanych przez siebie Pracowników do programu sportowo-rekreacyjnego. W związku z powyższym, uważamy, że Zamawiający wcale nie musi wyrażać zgody na to, żeby takie dane jak np. odciski palców (rozkład tzw. minucji), adresy mailowe, numery telefonów itp. musiały być wykorzystywane w świadczeniu usług sportowo-rekreacyjnych. Według Wykonawcy, cel zbierania tak dużej ilości informacji od Pracowników (w tym również tych należących do puli tzw. danych sensytywnych) jest nieadekwatny w stosunku do celu w jakim podjęte są takie działania. Takie działanie naruszałoby bowiem prywatność Pracowników chcących skorzystać z programu sportowo-rekreacyjnego w sposób zupełnie nieadekwatny do celów, które ma osiągnąć.

Potwierdzenie powyższej opinii można znaleźć na oficjalnej stronie internetowej GODO:

http://www.giodo.gov.pl/1520001/id_art/3271/i/pl/, a także na http://www.giodo.gov.pl/1520001/id_art/3287/i/pl/,

gdzie określone zostało iż:

- „(...) I tak dane biometryczne mogą być zbierane np. w celu wyrobienia paszportu czy zapewnienia bezpieczeństwa w szczególnie istotnych strefach (choćby w takich pomieszczeniach w bankach, w których ustawione są sejfy). Natomiast nie powinny być wykorzystywane np. przez pracodawców w celu ewidencji czasu pracy lub przez szkoły w celu kontroli osób wchodzących do budynku(...)”

oraz

- „Takie postępowanie (...) prowadzi do naruszenia zasady adekwatności ustanowionej w ustawie o ochronie danych osobowych, zgodnie z którą administrator danych (...) nie powinien pozyskiwać danych osobowych ponad miarę, lecz jedynie te, które są niezbędne dla zrealizowania celów. Tymczasem kontrolę tego, kto wchodzi do budynku, można zapewnić w inny sposób lub za pomocą innych technik, np. poprzez wprowadzenie kart magnetycznych..”

3. Czy jedyne dane jakie Zamawiający zamierza przekazać Wykonawcy na potrzeby realizacji przedmiotu zamówienia to imię i nazwisko Użytkownika imiennej karty?

Informacja dla Zamawiającego:

Według Wykonawcy, jedynymi danymi jakie Wykonawcy są wystarczające do świadczenia usług sportowo-rekreacyjnych są imię i nazwisko Użytkownika karty.

4. Czy dopuszczają Państwo inne formy weryfikacji uczestników jak np. stosowanie kodów PIN otrzymywanych poprzez wiadomości sms, czy weryfikację danych biometrycznych (tj. odcisków palców uczestników czy też rozkład tzw. minucji itp.)?
5. Czy Zamawiający dopuszcza konieczność posiadania przez Użytkowników telefonów komórkowych w celu wykonania przez Wykonawcę przedmiotu zamówienia?

Informacja dla Zamawiającego:

Według Wykonawcy, konieczność posiadania telefonów (szczególnie prywatnych) przez Użytkowników może być utrudnieniem dla wybranych Użytkowników (tj. np. nieposiadających telefonów komórkowych lub osób starszych).

6. Czy Zamawiający wymaga aby Wykonawca dostarczył Zamawiającemu wszelkie narzędzia służące do bezpośredniej weryfikacji Użytkowników w obiektach?

Informacja dla Zamawiającego:

Powyższe pytanie wynika z faktu, iż Wykonawca (przy ewentualnej współpracy z Zamawiającym) bezpłatnie dostarczy imienne karty Zamawiającemu służące do weryfikacji Użytkowników w obiekcie i dające możliwość skorzystania z usługi w danym obiekcie.

Uważamy, że jeżeli Zamawiający wymaga dostarczenia kart, to powinien również analogicznie żądać bezpłatnego dostarczenia telefonów komórkowych (wraz z ważną kartą SIM) od firm, które stosują system telefoniczno-biometryczny przy weryfikacji Użytkowników w obiektach. Przemawia nad tym nadrzędna zasada w Zamówieniach Publicznych mówiąca o równym traktowaniu Wykonawców.

Jeżeli dany Wykonawca odmówi jednak dostarczenia telefonów komórkowych, to (przy badaniu ilości obiektów sportowo-rekreacyjnych), Zamawiający powinien wziąć pod uwagę w ofercie takiej firmy tylko obiekty gdzie są zainstalowane czytniki biometryczne.

Proszę jednocześnie mieć na uwadze, że, według najlepszej wiedzy Wykonawcy, firmy konkurencyjne posiadają terminale biometryczne tylko w wybranych obiektach, co sprawia, że przeważającą formą weryfikacji może być system telefoniczny.

Brak stanowiska Zamawiającego w tej kwestii może powodować, że niektórzy Pracownicy mogą zostać wykluczeni z możliwości korzystania z usług sportowo-rekreacyjnych (dotyczy to przede wszystkim osób starszych oraz dzieci), co według Wykonawcy działa na znaczną niekorzyść Zamawiającego i jego Pracowników.

7. Jeżeli weryfikacja w obiektach stosowana przez Wykonawcę opiera się jedynie na terminalach biometrycznych i bezpłatnej infolinii (a Państwa Pracownik nie posiada telefonu komórkowego), to czy Wykonawca ma zapewnić danemu Pracownikowi aparat komórkowy wraz z aktywną kartą SIM?
8. Czy wyrażają Państwo zgodę na wykluczenie ze świadczenia przedmiotu zamówienia Pracowników i Ich Osób Towarzyszących nie posiadających komórkowych aparatów telefonicznych (np. dzieci czy też osoby starsze), bądź nie wyrażających zgody na przetwarzanie ich danych osobowych z puli danych sensytywnych?
9. Czy sama weryfikacja Użytkowników w obiektach sportowo-rekreacyjnych ma być zwolniona z dodatkowych opłat i innych, ukrytych mikropłatności?

Informacja dla Zamawiającego:

Według Wykonawcy, wszystkie koszty związane z weryfikacją Użytkownika w obiekcie powinny stać po stronie Wykonawcy. Opowiadają się za tym zarówno standardy rynkowe jak i również podejście do tej kwestii większości Wykonawców na rynku operatorów sportowo-rekreacyjnych.

10. Czy Zamawiający wyraża zgodę aby potencjalni Wykonawcy podawali w swoich ofertach obiekty świadczące takie usługi jak np.: vacu, masaże (rollmasaże), solaria, zabiegi kosmetyczne, zabiegi fryzjerskie itp.?

Informacja dla Zamawiającego:

Według Wykonawcy Ustawa z 04.03.1994 r. o Zakładowym Funduszu Świadczeń Socjalnych (Dz. U. z 1996 r. nr 70, poz. 335 ze zm.) 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.

11. Czy karty dla dzieci mają gwarantować co najmniej następujący zakres usług: basen, nauka tańca, sztuki walki, ścianka wspinaczkowa, grot solna i lodowisko w okresie zimowym?
12. Czy jeżeli dwa niezależne podmioty świadczące usługi (odpowiadające swym przedmiotem treści zamówienia publicznego) zostały zlokalizowane w odrębnych lokalach tego samego budynku, to czy wówczas na gruncie prowadzonego postępowania zostaną one zakwalifikowane jako dwa odrębne obiekty sportowe?
- Informacja dla Zamawiającego:
W takiej sytuacji Zamawiający powinien zakwalifikować takie podmioty jako dwa różne obiekty sportowo-rekreacyjne, ale ciężar udowodnienia powyższego faktu powinien spoczywać na Wykonawcy.
13. Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą o konieczność załączenia do oferty informacji o Wykonawcy z Krajowego Rejestru Karnego.
- Informacja dla Zamawiającego:
Według Wykonawcy, że dzięki takiej dokumentacji będą Państwo mogli podpisać ważną umowę z firmą bez narażania się na niepotrzebne komplikacje w trakcie trwania ewentualnej umowy.
14. W celu zapewnienia klarowności i poprawności złożonych ofert, Wykonawca prosi Zamawiającego o konieczność załączenia do oferty szczegółowego wykazu obiektów sportowo-rekreacyjnych wraz z dokładną charakterystyką dostępu do obiektu (informacje o ograniczeniach czasowych, dopłatach i limitach) wg poniższego wzoru.

L.P.	OBIEKT	ADRES	TELEFON	WWW/MAIL	USŁUGI	UWAGI	OGRANICZENIA
1	..	..					

Według Wykonawcy, taki wykaz pozwoli Zamawiającemu w pełni zapoznać się z ofertą Wykonawców i w pełni ocenić ich potencjał techniczny. Ponadto, tak skonstruowany wykaz pozwoli Zamawiającemu uniknąć sytuacji w którym dany Wykonawca zapewni dostęp do wybranej usługi za dopłatą np. 80 czy 100 zł. Taki dostęp do usługi uważamy za co najmniej nieatrakcyjny i Zamawiający powinien wiedzieć o ewentualnych dopłatach, ograniczeniach w ofertach potencjalnych Wykonawców.

ODPOWIEDZI:

- Ad. 1, 4–8.** Zgodnie zapisami Rozdziału II ust. 8 SIWZ uzależnienie wstępu do obiektów lub korzystania z zajęć sportowo – rekreacyjnych przewidywane jest na podstawie identyfikacji użytkownika w zakresie jego imienia i nazwiska (tzn. zgodności tych danych z informacjami zawartymi w dokumencie tożsamości lub innym dokumencie ze zdjęciem), dopuszczalne jest także potwierdzenie przez użytkownika faktu wstępu do obiektów lub skorzystania z zajęć poprzez weryfikację imiennej karty magnetycznej wraz z okazaniem dowodem tożsamości i złożeniem podpisu na liście.
- W związku z powyższym Zamawiający nie dopuszcza innego sposobu weryfikacji wstępu do obiektów lub korzystania z zajęć, w tym w szczególności za pomocą telefonów komórkowych lub udostępnienia przez użytkowników danych sensytywnych.
- Ad. 2.** Zamawiający nie dopuszcza, by Wykonawca otrzymywał niezbędne do realizacji zamówienia informacje bezpośrednio od użytkowników.
- Ad. 3.** Zamawiający potwierdza, że jedynymi danymi jakie zamierza przekazać wybranemu Wykonawcy są imiona i nazwiska użytkowników.
- Ad. 9.** Zgodnie z zapisami Rozdziału II ust. 2 i 7 SIWZ karta dostępu winna uprawniana użytkownika do dostępu do obiektów i zajęć sportowo – rekreacyjnych bez konieczności ponoszenia dodatkowych kosztów za wyjątkiem dostępu do obiektów i zajęć wskazanych przez Wykonawcę jako płatne lub częściowo płatne. Jednocześnie w zakresie 80 obiektów zlokalizowanych na terenie Miasta Poznania i Powiatu Poznańskiego Wykonawca winien zapewnić łącznie minimum 70 obiektów oferujących co najmniej 1 zajęcia sportowo – rekreacyjne nieodpłatne (tzn. bez konieczności ponoszenia przez użytkownika dodatkowych kosztów).
- Ad. 10.** Zgodnie z zapisami Rozdziału II ust. 12 SIWZ Wykonawca winien zagwarantować zróżnicowanie obiektów i usług na co najmniej baseny, siłownie, sauny, zajęcia fitness, jogę, sztuki walki, taniec, aqua aerobik, ścianki wspinaczkowe, lodowisko, squash, spinning, nornic walking, grot solna. Ponieważ cena świadczonych usług nie jest całkowicie dofinansowana z Zakładowego Funduszu Świadczeń Socjalnych, Zamawiający dopuszcza by zamówienie było realizowane również w obiektach wskazanego przez Wykonawcę typu.
- Ad. 11.** Zgodnie z zapisami Rozdziału II ust. 6 SIWZ Zamawiający wymaga, aby karty dla dzieci gwarantowały co najmniej wstęp na basen, dopuszczalne jest zatem by zamówienie było realizowane również w obiektach wskazanego przez Wykonawcę typu.
- Ad. 12.** Zgodnie z zapisami Rozdziału XIII ust. 1 SIWZ przez obiekt należy rozumieć samodzielny zwarty zespół urządzeń terenowych (zagospodarowane tereny sportowe przeznaczone do uprawiania sportów na świeżym powietrzu) lub budynków, których całość lub część przeznaczona jest do celów sportowo – rekreacyjnych. Zajęcia oferowane w jednym obiekcie (pod jednym adresem administracyjnym) przez ten sam podmiot, traktowane będą jako jeden obiekt.
- Ad. 13–14.** Zamawiający nie wymaga załączenia do złożonej oferty innych dokumentów niż wymienione w Rozdziale V SIWZ. Jednocześnie informuję, iż zgodnie z zapisami Rozdziału XV SIWZ wybrany Wykonawca, najpóźniej na 2 dni robocze przed podpisaniem umowy jest zobowiązany do przedłożenia Zamawiającemu wykazu obiektów zlokalizowanych łącznie na terenie Miasta Poznania i Powiatu Poznańskiego.

STAROSTA
POWIATU POZNAŃSKIEGO

