

**Do wszystkich uczestników postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na świadczenie usług dostępu do obiektów i zajęć sportowo – rekreacyjnych.**

Wasze pismo z dnia:

Znak:

Nasz znak:

Data:

ZP.272.00004.2015

27.01.2015 r.

l.dz.: ZP.KW-00010/15

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 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.).

3. 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 GIODO:

[http://www.giodo.gov.pl/1520001/id\\_art/3271/j/pl/](http://www.giodo.gov.pl/1520001/id_art/3271/j/pl/), a także na [http://www.giodo.gov.pl/1520001/id\\_art/3287/j/pl/](http://www.giodo.gov.pl/1520001/id_art/3287/j/pl/), gdzie

określone zostało iż:

- „(...) 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..”

4. 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, jedyne dane jakie Wykonawcy są wystarczające do świadczenia usług sportowo – rekreacyjnych są imię i nazwisko Użytkownika karty.

5. 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.)?
6. 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). grupowych na rowerach stacjonarnych stanowi kwestię drugoplanową.

7. Czy Pracownicy Zamawiającego wyrażają zgodę na korzystanie z usług sportowo – rekreacyjnych, których realizacja odbywa się przy użyciu ich telefonów komórkowych, bądź też odcisków palców?

Informacja dla Zamawiającego:

Jako, że beneficjentem przedmiotu zamówienia mają być bezpośrednio Pracownicy Zamawiającego prosimy o informację, czy wyrażają oni chęć na korzystanie z takich usług jeśli obłożone są one koniecznością każdorazowego zabierania ze sobą do obiektu sportowo – rekreacyjnego telefonu komórkowego, na podstawie którego dokonywana jest obligatoryjna weryfikacja i rejestracja Użytkownika w obiekcie.

8. Czy Zamawiający poprzez obiekty sportowo – rekreacyjne rozumie takie obiekty, które świadczą 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.

9. Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą o modyfikację następujących zapisów SIWZ (Opis Przedmiotu Zamówienia, pkt 13, str. 2”):

- „dostępność do obiektów nie będzie ograniczona porą dnia w zakresie godzin otwarcia obiektu oraz dniem tygodnia” na następujący (proponowana zmiana została podkreślona):

- „dostępność do obiektów nie będzie ograniczona porą dnia w zakresie godzin otwarcia obiektu oraz dniem tygodnia, chyba że dany obiekt wprowadzi w tym zakresie własne ograniczenia (..)”

Informacja dla Zamawiającego:

Powyższa prośba wynika z faktu, że Wykonawca w swojej ofercie posiada również między innymi: obiekty basenowe, szkoły tańca, szkoły jogi itp. w których pora korzystania z usług nie zawsze pokrywa się z godzinami otwarcia obiektów.

Powyższe nie jest do końca zależne od naszej firmy, ponieważ obiekty sportowo-rekreacyjne prowadzą również sprzedaż karnetów dla klientów indywidualnych jak i mają podpisane umowy z uczelniami. To z kolei powoduje, że w określonych godzinach wynajmują cały obiekt czy wyznaczają np. tory pływackie grupom studenckim.

Ewentualna, negatywna decyzja Zamawiającego może być na niekorzyść samych Pracowników, którzy (w przypadku ewentualnego wyboru oferty naszej firmy) nie będą mogli korzystać z wybranych obiektów, a mogliby być nimi tak naprawdę zainteresowani lub korzystają z nich w chwili obecnej.

10. 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.

11. Czy dopuszczają Państwo możliwość złożenia oferty na karty dla dzieci o następującym zakresie usług: basen?

Informacja dla Zamawiającego:

Według Wykonawcy powyższy zakres usług jest wystarczający i bezpieczny dla najmłodszych posiadaczy imiennych, sportowych kart abonamentowych.

#### **ODPOWIEDZI:**

**Ad. 1–2, 5–7** Zgodnie zapisami Rozdziału II ust. 9 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. 3.** Zamawiający nie dopuszcza, by Wykonawca pobierał bezpośrednio od użytkowników informacje określone w przedmiotowym zapytaniu.

**Ad. 4.** Zamawiający potwierdza, że jedynymi danymi jakie zamierza przekazać wybranemu Wykonawcy są imiona i nazwiska użytkowników.

**Ad. 8.** Zgodnie z zapisami Rozdziału II ust. 13 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, grota 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. 9.** Zapis Rozdziału II ust. 14 SIWZ otrzymuje brzmienie:

„14. Dostępność do obiektów nie będzie ograniczona porą dnia w zakresie godzin otwarcia obiektu oraz dniem tygodnia, chyba, że dany obiekt wprowadzi w tym zakresie własne ograniczenia.”.

**Ad. 10.** 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 w dniu podpisania umowy jest zobowiązany do przedłożenia Zamawiającemu wykazu obiektów zlokalizowanych łącznie na terenie Miasta Poznania i Powiatu Poznańskiego.

**Ad. 11.** Zamawiający wymaga by, w zakresie dostępu do obiektów i zajęć sportowo – rekreacyjnych dla dzieci, Wykonawca zapewnił co najmniej basen.

W konsekwencji udzielonych odpowiedzi Zamawiający, działając na podstawie art. 38 ust. 4 cytowanej ustawy, wyznacza nowe terminy:

- składania ofert – 30.01.2015 r. do godz. 11:00;
- otwarcia ofert – 30.01.2015 r. o godz. 11:15;
- wniesienia wadium – 30.01.2015 r., do godz. 11:00.

Pozostałe zapisy SIWZ wraz z miejscem składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian

021  
P  
021 24 11 11 11

