

Warszawa, dnia 09 grudnia 2013 r.

Zamawiający:

Fundacja Rozwoju Systemu Edukacji

ul. Mokotowska 43

00-551 Warszawa

www.frse.org.pl

e-mail: dzp@frse.org.pl

WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na świadczenie usługi organizacji sportu i rekreacji dla pracowników FRSE i ich rodzin, numer postępowania ZP-37/FRSE/2013.

Na podstawie **art. 38 ust. 2** ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający informuje, że wpłynęły następujące pytania:

Pytanie 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?

Według posiadanej wiedzy przez Benefit Systems Spółka Akcyjna, 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.)

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że każdy użytkownik niniejszego przedmiotu zamówienia powinien posiadać imienną kartę, która obok dowodu osobistego i podpisu na liście użytkowników służy do weryfikacji.

Pytanie 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?

Według najlepszej wiedzy Benefit Systems Spółka Akcyjna 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 Benefit Systems Spółka Akcyjna, w przypadku usług sportowo-rekreacyjnych nie zachodzą zatem wystarczające przesłanki do przetwarzania danych osobowych „wrażliwych”. Według naszej firmy 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 Benefit Systems SA, 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/j/pl/, a także na http://www.giodo.gov.pl/1520001/id_art/3287/j/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..”*

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, iż nie dopuszcza aby Wykonawca pobierał od pracowników Zamawiającego i ich osób towarzyszących osobistych danych, innych niż imię i nazwisko.

Pytanie 3

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

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

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż jedyne dane użytkownika jakie zostaną przekazane Wykonawcy to imię i nazwisko użytkownika karty.

Pytanie 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.)?

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że jedynym sposobem weryfikacji użytkowników niniejszego przedmiotu zamówienia jest okazanie imiennej karty oraz dowodu osobistego.

Pytanie 5

Czy Zamawiający dopuszcza konieczność posiadania przez Użytkowników telefonów komórkowych w celu wykonania przez Wykonawcę przedmiotu zamówienia?

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

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż nie widzi potrzeby aby każdy pracownik Zamawiającego będący użytkownikiem niniejszego postępowania posiadał telefon komórkowy.

Pytanie 6

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

Powyzsze pytanie wynika z faktu, iż nasza firma (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 Benefit Systems SA, 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 usług sportowo-rekreacyjnych (dotyczy to przede wszystkim osób starszych oraz dzieci), co według Benefit Systems Spółka Akcyjna działa na znaczną niekorzyść Zamawiającego i jego Pracowników

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, iż nie wymaga aby Wykonawca dostarczył Zamawiającemu wszelkie narzędzia służące do bezpośredniej weryfikacji Użytkowników w obiektach.

Pytanie 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?

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, iż nie wymaga aby Wykonawca zapewnił telefon komórkowy z aktywną kartą SIM dla pracownika Zamawiającego, który takiego telefonu nie posiada.

Pytanie 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?

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, iż nie dopuszcza wykluczenia ze świadczenia przedmiotu niniejszego zamówienia osób nie posiadających telefonów komórkowych.

Pytanie 9

Czy sama weryfikacja Użytkowników w obiektach sportowo-rekreacyjnych ma być zwolniona z dodatkowych opłat i innych, ukrytych mikropłatności?

Według Benefit Systems Spółka Akcyjna, 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.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, iż nie dopuszcza aby Wykonawca stosował jakiegokolwiek dodatkowe opłaty w stosunku do przedmiotu zamówienia. Zamawiający informuje, iż wszelkie informacje dotyczące płatności zawarte są w SIWZ oraz istotnych postanowieniach umowy.

Pytanie 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.?

Według Benefit Systems Spółka Akcyjna Ustawa z 4.3.1994 r. o Zakładowym Funduszu Świadczeń Socjalnych (Dz.U. z 1996 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 Benefit Systems Spółka Akcyjna, 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:

Zamawiający wyjaśnia, iż nie wyraża zgodny aby Wykonawcy oferowali obiekty o innym charakterze niż te wymienione przez Zamawiającego w opisie przedmiotu zamówienia.

Pytanie 11

Firma Benefit Systems Spółka Akcyjna zwraca się z uprzejmą prośbą o konieczność załączenia do oferty informacji o Wykonawcy z Krajowego Rejestru Karnego.

Według Benefit Systems Spółka Akcyjna, że dzięki takiej dokumentacji będą Państwo mogli podpisać ważną umowę z firmą bez narażania się na niepotrzebne komplikacje w trakcie trwania ewentualnej umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, iż nie wymaga aby Wykonawca dołączył do oferty informację z Krajowego Rejestru Karnego. Wszystkie dokumenty jakie Wykonawca zobowiązany jest dołączyć do oferty Zamawiający wskazał w SIWZ.

Pytanie 12

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o konieczność załączenia do ofert szczegółowego regulaminu świadczenia usług. Uważamy, że taki dokument zwiększy transparentność postępowania oraz umożliwi Zamawiającemu wgląd w rzeczywiste możliwości poszczególnych Wykonawców.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, iż nie wymaga aby Wykonawca dołączył do oferty szczegółowy regulamin świadczenia usług. Wszystkie dokumenty jakie Wykonawca zobowiązany jest dołączyć do oferty Zamawiający wskazał w SIWZ.

Z UP. KIEROWNIKA ZAMAWIAJĄCEGO
CZŁONKA Zarządu FSE

Tomasz Bratek
Tomasz Bratek

FUNDACJA ROZWOJU SYSTEMU EDUKACJI

Katarzyna Duda
Katarzyna Duda

FUNDACJA ROZWOJU SYSTEMU EDUKACJI
p.o. KOORDYNATORA ZESPOŁU ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

Piotr Sosnowski
Piotr Sosnowski

Sława Malinowska
Sława Malinowska

