



**Izba Administracji Skarbowej  
w Katowicach**

2401-ILZ2.260.28.2018.8

UNP: 2401-18-163166

**Wykonawcy**

Dotyczy: **postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na świadczenie usług polegających na zapewnieniu dostępu do obiektów i zajęć sportowo-rekreacyjnych dla pracowników Izby Administracji Skarbowej w Katowicach, ZKP-22/2018.**

Zgodnie z art. 38 ust 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2017r. poz. 1579 ze zm.) w związku z zamówieniem publicznym prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego uprzejmie informujemy, że do Zamawiającego wpłynęło zapytanie do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia od potencjalnego Wykonawcy o następującej treści:

**Pytanie nr 1**

*„ Czy Zamawiający zgadza się na modyfikację treści projektu umowy poprzez dodanie do paragrafu regulującego zasady przetwarzania danych osobowych następującego postanowienia:*

*Strony doprecyzują po zawarciu umowy w drodze operacyjnej na piśmie kwestie dotyczące przetwarzania danych osobowych Użytkowników w świetle RODO, w tym zawrą umowę powierzenia danych na rzecz Zamawiającego. Ustalenia te nie będą stanowiły zmiany Umowy.*

*Zgodnie z argumentacją przedstawioną w poprzednim zapytaniu, podstawą przetwarzania danych Użytkowników przez Zamawiającego jest umowa powierzenia danych. W związku z tym przed złożeniem oferty konieczne jest zapewnienie Zamawiającego o woli zawarcia takiej Umowy.*

*Dodatkowo wskazujemy, że przedstawione stanowisko co do zasad przetwarzania danych znajduje potwierdzenie w literaturze: Administratorem danych pracowników, a także członków ich rodzin, korzystających z wyżej wspomnianych pakietów, będzie bowiem podmiot świadczący owe usługi medyczne (zob. pkt 1.2 dotyczący zewnętrznej obsługi w zakresie badań profilaktycznych).*

*Tymczasem, co do zasady, umowy tego typu zakładają pośrednictwo pracodawcy na etapie przystępowania danego pracownika do programu, tj. gromadzenia danych osób zainteresowanych pakietem medycznym i ich przekazywania zleceniobiorcy, co ma na celu ułatwienie i usprawnienie komunikacji pomiędzy świadczeniodawcą a świadczeniobiorcą. Problem w tym, że chociaż w tej sytuacji stroną umowy jest pracodawca, nie jest on uprawniony do przekazania danych osobowych pracowników firmie medycznej bez ich wyraźnej zgody. Pracodawca upoważniony jest bowiem jedynie do przetwarzania danych osobowych w zakresie i w celu niezbędnym do realizacji łączącego ich stosunku pracy. Wykupywanie dla pracowników dodatkowych pakietów medycznych niewątpliwie nie mieści się w tym zakresie, co oznacza, że powyższa przesłanka się dezaktualizuje. Nie będzie tutaj miała zastosowania również sytuacja, o której mowa w art. 23 ust. 1 pkt 3 OchrDanychU, która zakłada dopuszczalność przetwarzania danych w sytuacji, gdy jest to konieczne do realizacji umowy, gdy osoba, której dane dotyczą, jest jej stroną lub gdy jest to niezbędne do podjęcia działań przed zawarciem umowy na żądanie osoby, której dane dotyczą. Stroną umowy jest bowiem pracodawca, a pracownicy są jedynie odbiorcami tych usług.*

*Pracodawca upoważniony jest do przetwarzania danych osobowych pracownika wyłącznie w zakresie i w celu niezbędnym do realizacji łączącego ich stosunku pracy. Zapewnienie pracownikom dostępu do dodatkowych usług niezwiązanych ze stosunkiem pracy (zajęcia sportowe, usługi medyczne) nie mieści się w wyżej wskazanym zakresie.*

*W związku z powyższym, zobowiązanie pracodawcy do gromadzenia danych dla tej jednostki czy też dokonywania wszelkich formalności z pracownikami w celu ich przystąpienia do usługi będzie się wiązało z koniecznością zawarcia umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych na gruncie art. 31 OchrDanychU, w której podmiot medyczny (administrator) upoważni pracodawcę (procesora) do dokonania konkretnych działań na danych osobowych. (...)*

*W kontekście zapewniania pracownikom dodatkowych usług (uczestnictwo w zajęciach sportowych) wypowiedział się GODO, podkreślając, że pracodawca przetwarza dane osobowe pracowników w zakresie i w celu niezbędnym dla wykonywania ciążących na nich obowiązków wynikających ze stosunku pracy. A zatem jako administrator może powierzyć ich przetwarzanie innemu podmiotowi jedynie w tym celu, który nie obejmuje umożliwienia pracownikom skorzystania z dodatkowych świadczeń sportowych (decyzja GODO z 15.7.2015 r., DIS/DEC-594/15/62961). W analizowanym stanie faktycznym GODO wskazał, że administratorem danych jest podmiot świadczący usługi rekreacyjne na rzecz pracowników klienta, która decyduje o środkach i celu przetwarzania danych. Jednocześnie uznał, że przetwarzanie przez ten podmiot danych otrzymanych od klienta (pracodawcy beneficjentów usług) bez zgody tych osób stanowi naruszenie przepisów OchrDanychU. Powołał się tutaj jednocześnie na wyrok NSA z 1.12.2009 r. (I OSK 227/09, Legalis),*



*który podzielił stanowisko GODO, iż administratorem danych użytkowników imiennych przeplacanych kart płatniczych był bank, a nie pracodawca, który jako posiadacz tych kart decydował, którzy z pracowników będą z nich korzystać. Jak podkreślił NSA w wyroku z 1.12.2009 r. (I OSK 227/09), cele i środki przetwarzania danych objęte były decyzją Banku, a nie pracodawcy. [Tak Joanna Jarguz w: Ochrona danych osobowych pracowników w świetle rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady UE 2016 679 red dr Dominika Dörre-Kolasa, Legalis]”*

### **Odpowiedź na pytanie:**

Zamawiający informuje, iż wprowadza zmianę w Załączniku nr 4 do SIWZ – projekcie umowy, poprzez dodanie ust. 6 w par. 5 o następującej treści *”Kwestie dotyczące ochrony danych osobowych w świetle RODO, nie uregulowane w niniejszym paragrafie oraz nie ujęte w oświadczeniach, o których mowa w ust. 2 i 3 niniejszego paragrafu, zostaną ustalone w drodze operacyjnej na piśmie pod rygorem nieważności.”*

Pracodawca przetwarza dane osobowe pracownika w zakresie i celu niezbędnym dla wykonania ciężących na nim obowiązków wynikających ze stosunku pracy. Umożliwienie pracownikom dostępu do dodatkowych usług niezwiązanych ze stosunkiem pracy np. zajęcia sportowo-rekreacyjne, nie mieści się w w/w zakresie.

Zamawiający nie może udostępnić podmiotowi, który świadczy usługi *polegające na zapewnieniu dostępu do obiektów i zajęć sportowo-rekreacyjnych dla pracowników Izby Administracyjnej w Katowicach*, danych pracowników bez ich wiedzy i zgody.

Administratorem posiadaczy kart (pracowników Zamawiającego) uprawniających do korzystania z zajęć sportowo-rekreacyjnych jest Wykonawca świadczący te usługi, ponieważ decyduje o celach i środkach przetwarzania danych co uregulowano w par. 5 ust. 1 projektu umowy stanowiącego Załącznik nr 4 do SIWZ.

Wykonawca jako administrator przetwarza dane osobowe na podstawie zgody posiadacza karty udzielonej w oświadczeniu, o którym mowa w par. 5 ust. 2 projektu umowy stanowiącego Załącznik nr 4 do SIWZ.

Zgodnie z definicją „przetwarzania” zawartą w art. 4 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 „przetwarzanie” oznacza operację lub zestaw operacji wykonywanych na danych osobowych lub zestawach danych osobowych w sposób zautomatyzowany lub niezautomatyzowany, taką jak zbieranie, utrwalanie, organizowanie, porządkowanie, przechowywanie, adaptowanie lub modyfikowanie, pobieranie, przeglądanie, wykorzystywanie, ujawnianie poprzez przesłanie, rozpowszechnianie lub innego rodzaju udostępnianie,

dopasowywanie lub łączenie, ograniczanie, usuwanie lub niszczenie” - udostępnianie jest przetwarzaniem danych osobowych.


Zawarcie umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych pomiędzy Zamawiającym, a Wykonawcą zależy zatem od zapisów ww. oświadczenia (wg. wzoru przekazanego przez Wykonawcę, o czym mowa w par. 5 ust. 3 projektu umowy stanowiącego Załącznik nr 4 do SIWZ), zawierającego opis przetwarzania danych.

Udzielone odpowiedzi są wiążące dla Wykonawców.

Termin składania ofert zostaje bez zmian tj. 09-10-2018 r. godz. 8.30.


Termin otwarcia ofert zostaje bez zmian tj. 09-10-2018 r. godz. 9.30.

Powyższa odpowiedź została zamieszczona na stronie internetowej Zamawiającego pod adresem: [www.slaskie.kas.gov.pl](http://www.slaskie.kas.gov.pl)

Z upoważnienia  
Dyrektora Izby Administracji Skarbowej  
w Katowicach  
  
Z-ca Dyrektora  
Izby Administracji Skarbowej w Katowicach  
Karolina Adamek-Bienia

Zakładowa Komisja Przetargowa  
w Izbie Administracji Skarbowej  
w Katowicach  
  
Honorata Kluczyńska  
Wiceprzewodnicząca

Sporządziła: Monika Maj, tel.: 32/ 207 63 67

Kierownik Działu  
  
Mariusz Stefaniał