



MINISTERSTWO
INWESTYCJI I ROZWOJU

Warszawa, maja 2018 r.

DEPARTAMENT PROGRAMÓW
INFRASTRUKTURALNYCH

DPI-XI.7620.36.2017.LK.2

Pan Przemysław Gorgol
p.o. Dyrektor
Centrum Unijnych Projektów Transportowych

Szanowny Panie Dyrektorze,

w odpowiedzi na pismo znak CUPT.DM.WS.541.1.2017.1.PB w sprawie obowiązku ewidencjonowania danych w zakładce „Baza personelu” systemu SL2014, w załączeniu przekazuję stanowisko Instytucji Koordynującej Umowę Partnerstwa (dalej: IK UP) z dnia 23 kwietnia 2018 r. (sygn. DPI-XI.7620.36.2017.JD), zawierające odpowiedzi na większość pytań CUPT.

Poniżej przekazuję również opinię Instytucji Zarządzającej POIiŚ (dalej: IZ POIiŚ) w zakresie pytań, które nie zostały uwzględnione w piśmie IK UP:

- **Czy w przypadku gdy personelem projektu będzie każda osoba wykonująca osobiście czynności w ramach projektu bez względu na kwalifikowalność jej wynagrodzenia, obowiązek rejestrowania danych dotyczy także osób, które np. przygotowują i weryfikują dokumentację przetargową bądź odpowiadają jedynie za przekazywanie dokumentacji projektowej między komórkami instytucji beneficjenta, tj. w jakimkolwiek stopniu wykonują osobiście czynności w ramach projektu, wynikające jedynie z wewnętrznych procedur bądź regulacji wewnątrz danej instytucji/ organizacji, np. konieczność weryfikacji treści SIWZ przez dwie pary oczu?**

Zgodnie z definicją, personelem projektu są osoby zaangażowane do realizacji zadań lub czynności w ramach projektu na podstawie stosunku pracy, osoby samozatrudnione, współpracujące oraz wolontariusze. W definicji nie jest określony zakres lub rodzaj tych zadań lub czynności. Dlatego też, mając na uwadze powyższe, obowiązek rejestrowania w Bazie personelu dotyczy danych osób wykonujących wszelkie czynności lub zadania w ramach projektu, jeżeli to wynika z zakresu powierzonych im zadań.

- **Czy zgodnie z zapisami wzoru UoD, beneficjent może odmówić rejestracji jakichkolwiek danych w bazie personelu, nawet w przypadku ponoszenia kwalifikowalnych kosztów osobowych, powołując się na brak zgody osób zainteresowanych na umieszczenie ich danych osobowych w przedmiotowym module?**

Przede wszystkim należy zauważyć, że celem każdej instytucji biorącej udział w realizacji POIiŚ 2014-2020 jest konieczność zapewnienia wdrożenia całego Programu oraz ponoszenia w jego ramach wydatków w toku

Dokument podpisany elektronicznie przez: Paweł Szwajgier
Data podpisu: 30 maja 2018



realizacji poszczególnych projektów, zgodnie z zasadami wynikającymi z przepisów prawa unijnego i krajowego. W związku z czym w pierwszej kolejności przepisy prawa (w tym w szczególności rozporządzenia nr 1303/2013, rozporządzenia nr 966/2012 oraz ustawy wdrożeniowej), nakładające spełnienie ww. obowiązku, stanowią przesłankę legalności przetwarzania wszystkich danych osobowych w ramach zbioru pn. POliŚ 2014-2020 (również zbioru pn. Centralny System Teleinformatyczny (CST)), stanowiąc tym samym m. in. o prawnie usprawiedliwionym celu administratora tych danych¹.

Warto podkreślić, iż zgodnie z rekomendacjami GIODO należy ograniczać wykorzystywanie zgody osoby, której dane dotyczą, jako podstawy legalności przetwarzania danych osobowych, w pierwszej kolejności powołując się m. in. na konieczność:

- realizacji obowiązków wynikających z przepisów prawa,
- wykonywania określonych prawem zadań podejmowanych w interesie publicznym,
- wypełniania prawnie usprawiedliwionych celów administratora danych osobowych, gdy przetwarzanie danych nie narusza praw i wolności osób, które ich dotyczą,

tj. na przesłanki wskazane w art. 6 **Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych** (Dz. Urz. UE 4.5.2016, L 119/1) (**tzw. RODO**).

Wobec przedmiotowych przesłanek, zgoda osoby, której dane dotyczą, ma charakter wtórny, drugorzędny.

Niemniej, personel projektu – przystępując do jego realizacji – w ocenie IZ POliŚ jest (a przynajmniej powinien być) wystarczająco powiadamiany o specyfice związanej z wypłatą wynagrodzeń projektowych (już na etapie podpisywania umów: o pracę albo cywilnoprawnych, oraz zapoznania się z opisem stanowiska/zakresem obowiązków, których to postanowienia mogą być uznane za spełniające wymogi klauzul informacyjnych) – w konsekwencji czego można przyjąć, że tym samym wyraża on zgodę (jeśli nie wyraźną, na skutek podpisania ww. dokumentów, to przynajmniej dorozumianą) na taką właśnie formę i sposób finansowania jego wynagrodzenia. Tym samym, aby otrzymał wynagrodzenie za realizację zadań wykonywanych w projekcie, niezbędne jest m.in. wprowadzenie przedmiotowych danych do Bazy personelu.

Zgodnie bowiem z RODO, definicja danych osobowych odnosi się wyłącznie do zidentyfikowanej lub możliwej do zidentyfikowania osoby fizycznej (art. 4 ust. 1), a przepisy w tym zakresie (zarówno unijne, jak i krajowe) stosuje się tylko do danych osobowych osób fizycznych. Określają one zasady postępowania przy przetwarzaniu danych osobowych oraz prawa osób fizycznych, których dane osobowe są lub mogą być przetwarzane. Natomiast, zgodnie z powszechnie obowiązującą wykładnią, osobą fizyczną jest człowiek uczestniczący w stosunkach prawnych.

Warto także nadmienić, że wniosek zgłoszeniowy do Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych zbioru pn. POliŚ 2014-2020 (z września 2015 r.) obejmuje osoby fizyczne, osoby fizyczne prowadząc działalność gospodarczą, osoby prawne czy ułomne osoby prawne. IZ POliŚ ma świadomość, że ustawa o ochronie danych osobowych nie ma zastosowania do ochrony danych dotyczących osób prawnych czy (ewentualnie) przedsiębiorców, bezpośrednio ich identyfikując oraz pozostając w związku z prowadzoną

¹ Chodzi o „prawnie usprawiedliwiony cel administratora danych osobowych” w rozumieniu ustawy o ochronie danych osobowych z dnia 29 sierpnia 1997 r. (Dz. U. z 2018 r. poz. 138), która obowiązywała do dnia 24 maja 2018 r. Dnia 25 maja 2018 r. weszła w życie ustawa z dnia 10 maja 2018 r. (Dz. U. z 2018 r. poz. 1000).

Natomiast obecnie - zgodnie z art. 6 ust. 1 *in fine* RODO - „prawnie uzasadnione interesy realizowane przez administratora danych osobowych” nie są przesłanką stosowaną w odniesieniu do przetwarzania danych osobowych, dokonywanego przez organy publiczne w ramach realizacji swoich działań.

przez nich działalnością gospodarczą² – niemniej, w tym kontekście ważna jest konieczność zachowania pewnej spójności i jednolitości względem danych przetwarzanych w ramach zbioru POLiŚ oraz zbioru CST (w tym SL2014) w zakresie niezbędnym do realizacji POLiŚ, wynikającej chociażby z konieczności rejestrowania i przekazywania pewnego zakresu informacji za pośrednictwem Bazy personelu SL2014.

Powyższe odnosi się do umów o pracę zawartych z pracownikami przed dniem 25 maja 2018 r. IZ POLiŚ przypomina, że **od dnia 25 maja 2018 r.** powyższe kwestie we wszystkich państwach członkowskich Unii Europejskiej reguluje już w sposób bezpośredni **RODO**.

Biorąc pod uwagę powyższe, IZ POLiŚ zwraca uwagę, że co prawda po dniu 25 maja 2018 r. zgody na przetwarzanie danych osobowych, pozyskiwane od osoby, których dane dotyczą, muszą być dobrowolne, konkretne, wyrażone świadomie (wyraźnie i wprost), jednoznaczne, możliwe do wycofania oraz udokumentowane, a przez to także rozliczalne, to jednak nie oznacza to, że automatycznie tracą swoją ważność zgody udzielone przed tą datą (ponieważ tak się nie dzieje w przypadku, jeśli spełniają one ww. wymagania).

Natomiast – co warto podkreślić – w sytuacji przetwarzania danych osobowych pracowników stanowiących personel projektu, z którymi podpisano umowy o pracę, zgoda na wprowadzanie ich danych do Bazy personelu SL2014 nie ma większego znaczenia dla legalności przedmiotowego działania, ponieważ podstawę stanowią wówczas przesłanki wskazane w art. 6 ust. 1 lit. c i e RODO, w tym te wymienione powyżej, znajdujące swoje zastosowanie wobec administratora danych, oraz jedna leżąca po stronie podmiotu będącego stroną zawieranej (albo zawartej) umowy o pracę, odnosząca się do konieczności realizacji owej 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 (6 ust. 1 lit. b RODO).

➤ **Czy zgodnie z zapisami wzoru UoD, beneficjent powinien każdorazowo wymagać od swojego personelu zgody bądź odmowy na umieszczenie jego danych w bazie personelu?**

Zgoda personelu projektu na zamieszczenie danych w Bazie personelu – jakkolwiek obecnie może mieć charakter wyraźny albo dorozumiany – nie jest wymagana do przetwarzania jego danych osobowych, ani nie warunkuje zgodności z prawem takiego procesu. Niemniej, niezależnie od innych podstaw, o których mowa powyżej, każdy pracownik zaangażowany w realizację projektu, nawet niekwalifikowalny, powinien zostać poinformowany o zakresie swoich obowiązków, jakie czynności powinien wykonywać – w tym również dotyczące realizacji projektów w ramach POLiŚ.

Równocześnie, w odniesieniu do wszystkich przypadków przetwarzania danych osobowych, w tym również wówczas, gdy odbywa się to w oparciu o inną niż zgoda podstawę, powinna być zapewniona realizacja obowiązku informacyjnego (obecnie w myśl art. 13 i 14 RODO).

IZ POLiŚ proponuje, w przypadku realnych problemów beneficjentów w zakresie wprowadzania danych personelu projektu do Bazy personelu, jeżeli wyjaśnienia zawarte w odpowiedzi IZ POLiŚ na pytanie CUPT nr 9 nie są wystarczające, przygotowanie dla pracowników stanowiących personel projektu dokumentu/ oświadczenia/ komunikatu informującego o potrzebie wprowadzania przedmiotowych danych do Bazy personelu w SL2014, wraz z określeniem celu wprowadzania tych danych.

² Kwalifikacja osób fizycznych prowadzących działalność gospodarczą stanowi osobną kwestię, jednak - z uwagi na wątpliwości co do interpretacji stosownych przepisów o prowadzeniu działalności gospodarczej - wydaje i przyjmuje się, że informacje o tych osobach mogą mieć charakter danych osobowych na zasadach ogólnych.

Uwzględniając horyzontalny charakter przekazanych przez CUPT pytań, stanowisko IK UP oraz IZ POliŚ zawarte w niniejszym piśmie kierowane są do wiadomości i stosowania przez wszystkie instytucje w systemie wdrażania POliŚ 2014-2020. Proszę właściwe IP o przekazanie ww. informacji do IW.

Z poważaniem,

Paweł Sz wajgier

Zastępca Dyrektora DPI

(podpisano elektronicznie)

Załącznik:

Pismo IK UP z dnia 23 kwietnia 2018 r. (DPI-XI.7620.36.2017.JD)

Do wiadomości:

Pan **Michał Godlewski**, Dyrektor Departamentu Funduszy Europejskich, Ministerstwo Energii,
Pani **Agnieszka Kister**, Dyrektor Departamentu Funduszy Europejskich i e-Zdrowia, Ministerstwo Zdrowia,
Pani **Joanna Książek-Wieder**, Dyrektor Departamentu Funduszy Ekologicznych, Ministerstwo Środowiska,
Pani **Monika Smoleń-Bromska**, Dyrektor Departamentu Funduszy i Spraw Europejskich, Ministerstwo Kultury i Dziedzictwa Narodowego.