

**TAJEMNICA
PRZEDSIĘBIORSTWA**

Sheet1

Załącznik nr 9 a (zał. Nr 5 do umowy)

Formularz wyceny ofertowej na zakres prac letniego oczyszczania ciągów komunikacyjnych, placów i schodów w latach 2016-2020

Rejon nr IV

Lp.	Wyszczególnienie prac	Jednostka miary	Ilość jednostek w miesiącu	Stawka jednostkowa zł	Wartość netto zł (4*5)
1	2	3	4	5	6
1	Ręczne oczyszczanie ciągów komunikacyjnych, placów, schodów ujętych w stałym oczyszczaniu (również na interwencję)	100m ²	1220	22	26 840,00
2	Ręczne mycie ciągów komunikacyjnych, placów, schodów	100m ²	244	12	2 928,00
3	Interwencyjne, ręczne oczyszczanie placów, schodów, chodników nieujętych w stałym oczyszczaniu	100m ²	427	23	9 821,00
4	Razem (netto) za jeden miesiąc				39 589,00
5	Razem (netto) za 24 miesiące				950 136,00
6	Podatek VAT (8%)				76 010,88
7	Wartość brutto				1 026 146,88

BEATA RUCHLICKA

specjalista ds. ofertowania

.....
podpis osoby/osób upoważnionych do
występowania w imieniu wykonawcy

GARDEN DESIGNERS
Działalność wspólnicy Spółka Prywatna
ul. Nowy Świat 50, 20-418 Lublin
NIP 712-330-12-40, REG. 362673276

**TAJEMNICA
PRZEDSIĘBIORSTWA**

Załącznik nr 9 b
(zał. nr 5 do umowy)

Formularz wyceny ofertowej na zakres prac zimowego utrzymania ciągów komunikacyjnych, placów i schodów w latach 2016-2020

Rejon IV

Lp.	Wyszczególnienie prac	Jednostka miary	Ilość jednostek	Stawka jednostkowa w zł.	Wartość netto
1	Użycie małej solarki (do 3,5 t) lub ciągnika łącznie z załadunkiem i materiałem na interwencyjne utrzymanie ciągów komunikacyjnych przeznaczonych również dla ruchu pojazdów	100 m ²	202	11	2 222,00
2	Praca samochodów ciężarowych do wywozu śniegu z załadunkiem	godz.	100	49	4 900,00
3	Ręczne zimowe utrzymanie ciągów komunikacyjnych, placów, schodów łącznie z materiałem (również na interwencję) ujętych na stałe	100 m ²	27447	4	109 788,00
4	Ręczne zimowe utrzymanie ciągów komunikacyjnych, placów, schodów łącznie z materiałem na interwencję (nie ujętych na stałe)	100 m ²	9607	4	38 428,00
5	Ręczne oczyszczanie ciągów komunikacyjnych, placów, schodów ujętych w harmonogramie oczyszczania ręcznego w okresach ustąpienia warunków zimowych (również na interwencję)	100 m ²	5489	6	32 934,00
6	Interwencyjne ręczne oczyszczanie ciągów komunikacyjnych, placów, schodów nie ujętych w	100 m ²	1921	7	13 447,00

ZP-P-I.271.1.45.2016	Załącznik nr 9 b do SIWZ- Formularz wyceny ofertowej (zał. nr 5 do umowy)	Strona 1 z 2
----------------------	--	--------------

GARDEN DESIGNERS **BEATA RUCHLICKA**
Derkacz i wspólnicy Spółka z o.o.
 ul. Nowy Świat 30, 20-418 Lublin
 NIP 712-330-12-40, REG. 362673276

**TAJEMNICA
PRZEDSIĘBIORSTWA**

	harmonogramie oczyszczania ręcznego w okresach ustąpienia warunków zimowych				
7	Ręczne mycie ciągów komunikacyjnych, placów, schodów	100 m ²	1098	10	10 980,00
8	Pozimowe oczyszczanie ciągów komunikacyjnych, placów, schodów (łącznie z wywozem zanieczyszczeń)	100 m ²	549	100	54 900,00
9	Razem (netto) za jeden sezon				26 7599,00
10	Razem (netto) za 4 sezony				1 070 396,00
11	Podatek VAT (8%)				85 631,68
12	Wartość brutto za 4 sezony				1 156 027,68

BEATA RUCHLIKA

[Podpis]
specjalista ds. ofertowania

.....
podpis osoby/osób upoważnionych do
występowania w imieniu wykonawcy

GARDON DESIGNERS
Działalność wspólnicy Spółka jawna
ul. Nowy Świat 30, 20-418 Lublin
NIP 718-200-12-40, REG. 362673276

ZP-P-I.271.1.45.2016	Załącznik nr 9 b do SIWZ- Formularz wyceny ofertowej (zał. nr 5 do umowy)	Strona 2 z 2
----------------------	--	--------------

Uzasadnienie odtajnienia

W związku z dokonanymi przez Wykonawcę zastrzeżeniami dokumentów stanowiących w ocenie Wykonawcy tajemnicę przedsiębiorstwa informuję, że Zamawiający poddał ocenie w zakresie poprawności zastrzeżenia każdego elementu osobno.

Wykonawca załączył do oferty załącznik nr 9 a i 9 b- Formularze wyceny ofertowej, które zastrzegł jako tajemnicę przedsiębiorstwa.

Ustawodawca w ustawie Pzp nałożył na Wykonawcę pewne obowiązki, których łączne spełnienie uniemożliwiać będzie Zamawiającemu ujawnienie informacji, a tym samym zapewni ochronę Wykonawców.

Jednocześnie nowelizacja ustawy Pzp z dn. 19.10.2014 r. nałożyła wprost obowiązek na Wykonawcę wykazania, że zastrzeżone przez niego informacje stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa.

Przepis art. 8 ust. 3 ustawy Pzp stanowi wyjątek od ogólnej zasady jawności. W świetle utrwalonego orzecznictwa zastrzeżenie tajemnicy przedsiębiorstwa ma charakter wyjątkowy, gdyż zasadą jest jawność postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Z tego też powodu w procedurach o udzielenie zamówienia publicznego opowiadać się należy za prymatem zasady jawności postępowania.

Tylko wówczas, gdy spełnione zostaną wszelkie przesłanki ochrony tajemnicy przedsiębiorstwa opisane w art. 8 ust. 3 ustawy Pzp, prawnie dopuszczalne staje się wyłączenie zasady jawności postępowania.

Zgodnie z treścią art. 8 ust. 3 ustawy Pzp nie ujawnia się informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa, jeżeli Wykonawca, nie później niż w terminie składania ofert lub wniosków o dopuszczenie do przetargu, zastrzegł, że nie mogą być one udostępniane oraz wykazał, iż zastrzeżone informacje stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa. Wykonawca ma ustawowy obowiązek złożenia jednocześnie z oświadczeniem o zastrzeżeniu informacji stosownego wyjaśnienia, wykazującego iż zastrzegane informacje są w swej istocie tajemnicą przedsiębiorstwa.

Zgodnie z art. 11 ust. 4 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji to na przedsiębiorcy-wykonawcy spoczywa obowiązek powzięcia działań niezbędnych w celu zachowania poufności informacji. Mając z kolei na uwadze treść art. 8 ust. 3 ustawy Pzp i wymóg jednoczesnego złożenia zastrzeżenia tajemnicy oraz wykazania, iż dana informacja jest w ogóle tajemnicą w rozumieniu przepisów o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, należy uznać iż spełnienie obu warunków z art. 8 ust. 3 ustawy Pzp składa się właśnie na wykonanie obowiązku powzięcia działań niezbędnych w celu zachowania poufności informacji. Innymi słowy – brak uzasadnienia obciąża Wykonawcę i zwalnia Zamawiającego z obowiązku utrzymywania informacji w tajemnicy. Powoduje to automatycznie obowiązek Zamawiającego udostępnienia takiej informacji wszystkim zainteresowanym na ich żądanie.

Zamawiającego przy ocenie wiąże przepis art. 11 ust. 4 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, zgodnie z którym za tajemnicę przedsiębiorstwa uznaje się nieujawnione do wiadomości publicznej informacje techniczne, technologiczne, organizacyjne wykonawcy lub inne informacje mające wartość gospodarczą, co do których wykonawca podjął niezbędne działania w celu zachowania ich poufności. „Możliwość objęcia danych informacji tajemnicą przedsiębiorstwa jest zatem warunkowana wykazaniem spełnienia łącznie trzech przesłanek:

- 1) informacje mają charakter techniczny, technologiczny, organizacyjny przedsiębiorstwa wykonawcy lub mają wartość gospodarczą (charakter handlowy);
- 2) informacje nie zostały podane do wiadomości publicznej oraz
- 3) wykonawca podjął niezbędne działania w celu zachowania informacji

w poufności, tj. zaistniała taka sytuacja, w której chroniona informacja nie może dotrzeć do wiadomości osób trzecich w normalnym toku zdarzeń, bez żadnych specjalnych starań z ich strony” (Sąd Najwyższy w wyroku z 3 października 2000 r., sygn. akt I CKN 304/00).

Żeby można było mówić o skuteczności zastrzeżenia powyżej wskazane elementy definicyjne muszą wystąpić łącznie.

Treść art. 8 ust. 3 ustawy Pzp nie pozostawia żadnej wątpliwości, że do skutecznego zastrzeżenia wymagane jest oprócz wskazania dokumentów które woła Wykonawcy stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa również wykazanie, że zostały spełnione przesłanki określone w art. 11 ust. 1 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji.

Biorąc pod uwagę posiadaną opinię prawną należy stwierdzić, że Wykonawca nie uzasadnił, ani nie wykazał istnienia pierwszej przesłanki w stosunku do zastrzeżonych dokumentów. Zgodnie z opinią prawną z treści uzasadnienia wykonawcy nie wynika, że informacje w postaci wyceny ofertowej wykonawcy mają charakter techniczny, technologiczny, organizacyjny przedsiębiorstwa wykonawcy lub mają wartość gospodarczą (charakter handlowy). W zakresie wyceny ofertowej, wykonawca nie uzasadnił i nie wykazał, że jest to informacja posiadająca dla niego wartość ekonomiczną. Ponadto treść wyceny ofertowej zawierająca wskazanie ceny ofertowej (netto, brutto, vat) podlega ujawnieniu, a poza tym załączniki te są jednocześnie załącznikami do umowy, która również podlega ujawnieniu.

W świetle powyższego zgodnie z opinią prawną zastrzeżone przez Wykonawcę dokumenty, tj.: załącznik nr 9 a i 9 b- Formularze wyceny ofertowej nie zostały skutecznie zastrzeżone przez Wykonawcę w myśl art. 8 ust. 3 ustawy Pzp i będą podlegały odtajnieniu.

Jednocześnie informuję, że w wyniku dokonania szczegółowej analizy merytorycznej w zakresie dokonanych zastrzeżeń wyjaśnień dotyczących formularzy wyceny ofertowej w oparciu o ocenę prawną należy stwierdzić, że zastrzegane informacje nie stanowią tajemnicy przedsiębiorstwa w rozumieniu art. 11 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji.

Po szczegółowej analizie pisma należy uznać, że w treści pisma nie ma żadnych informacji, które spełniają przesłanki do utrzymania jego treści jako tajemnicy przedsiębiorstwa na podstawie przepisów ustawy z dnia 16 kwietnia 1993r o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji. Zawarte w piśmie „uzasadnienie” jest bardzo ogólne, a przywoływane wyroki i ich treści podane do wiadomości publicznej.

Formularze z podanymi ilościami poszczególnych prac zostały przygotowane przez Zamawiającego (podczas przygotowania zamówienia) do wypełnienia przez Wykonawcę zgodnie ze specyfikacją. Wypełnione przez Wykonawcę formularze są załącznikami w przypadku zawarcia z nim umowy i stanowią jej integralną część. Podpisana umowa jest podawana do informacji publicznej w toku normalnych zdarzeń i nie zawiera klauzuli poufności. Wpisane do formularzy wyceny ofertowej przez Wykonawcę liczby są cenami jednostkowymi poszczególnych ogólnie dostępnych usług i nie są kalkulacją Wykonawcy. Wartości te zostały podane przez Wykonawcę, a Zamawiający nie prosił o podanie sposobu ich kalkulacji, w której mogłyby być zawarte informacje stanowiące tajemnicę przedsiębiorstwa takie jak: oszczędność metody wykonania zamówienia, rozwiązania techniczne stosowane przez Wykonawcę czy inne innowacje stosowane przez tego Wykonawcę. Uzupełnienie przez Wykonawcę formularza wyceny ofertowej nie jest kalkulacją Wykonawcy, zaś przywoływane przez Wykonawcę wszystkie wyroki, na jakie powołał się w piśmie dotyczą kalkulacji kosztów Wykonawców zastrzegających tajemnicę przedsiębiorstwa. Wypełniony formularz wyceny ofertowej przedstawia tylko wartości jednostkowych cen za poszczególne usługi, jakie będzie wykonywał Wykonawca w trakcie trwania umowy i przy zastosowaniu których usługi te będą rozliczane, nie

zawiera żadnych informacji w jaki sposób ceny te zostały skalkulowane. Wykonawca nie ujawnia w tych formularzach żadnych informacji technicznych, technologicznych, organizacyjnych, a także informacji o wartości gospodarczej (formularze nie zawierają żadnych informacji o kontrahentach Wykonawcy, sposobie i zasadach rozliczeń z dostawcami podmiotami współpracującymi, o pracownikach Wykonawcy itp. z którymi mógłby mieć indywidualnie wynegocjowane warunki zakupu sprzętu i materiału, czy zasad świadczenia pracy). Sam fakt, że Wykonawca nie chce, aby pozostali oferenci mieli możliwość sprawdzenia cen jednostkowych, jakie wpisał do formularzy wyceny ofertowej to za mało, aby ceny jednostkowe potraktować jako tajemnicę przedsiębiorstwa. Podkreślenia wymaga fakt, że ilości prac w formularzach ofertowych podane są dla wszystkich wykonawców tak samo i nie reguluje ich Wykonawca, który tylko uzupełnia formularz o ceny jednostkowe. Wypełniony formularz nie jest kalkulacją prac Wykonawcy.

W prowadzonym postępowaniu Wykonawca Garden Designers Derkacz i Wspólnicy Sp.J. nie przedstawił żadnych swoich kalkulacji poszczególnych prac.

Uprawnienie do zastrzeżenia tajemnicy przedsiębiorstwa nie może być dowolnie nadużywane przez Wykonawcę lecz ma za zadanie zapewnić ochronę tajemnicy przedsiębiorstwa ściśle w granicach jej definicji zawartej w art. 11 ust. 4 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji. Ciężar udowodnienia zaistnienia absolutnie wyjątkowych okoliczności, uzasadniających utajnienie jawności postępowania i znajdujących oparcie w przepisach ustawy, spoczywa na wykonawcy, który takiego zastrzeżenia dokonał. Od strony formalno-prawnej należy stwierdzić, że jawność postępowania przetargowego doznaje ograniczenia, jeśli zachodzą wszystkie przesłanki uprawniające do stwierdzenia w danym przypadku tajemnicy przedsiębiorstwa.

Biorąc pod uwagę ocenę merytoryczną należy stwierdzić, że wykonawca zaniedbał wykazania jednej z trzech przesłanek ustawowych a zatem zastrzegane informacje nie stanowią tajemnicy przedsiębiorstwa w rozumieniu art. 11 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji. Powoduje to automatycznie obowiązek zamawiającego udostępnienia takiej informacji wszystkim zainteresowanym na ich żądanie, po upływie terminu do wniesienia środka zaskarżenia na te czynność zamawiającego.

Zgodnie z art. 180 ustawy Prawo zamówień publicznych Wykonawcy przysługuje odwołanie na czynność Zamawiającego podjętą w postępowaniu. Odwołanie wnosi się w terminie 10 dni od dnia przesłania informacji o czynności Zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia.

W przypadku nieskorzystania przez Wykonawcę z przysługujących mu w przedmiotowej sprawie środków ochrony prawnej Zamawiający uzna, że Wykonawca przyjął argumenty Zamawiającego.