



Warszawa, dnia 20.02.2014 r.

WICEPREZES
URZĘDU ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH
Dariusz Piasta

UZP/DP/O/026/171/14/AG

Szanowna Pani
Ewa Kopacz
Marszałek Sejmu Rzeczypospolitej Polskiej

Szanowne Pani Marszałek,

W odpowiedzi na interpelację Posła na Sejm Rzeczypospolitej Polskiej, Pani Iwony Kozłowskiej, przekazaną pismem z dnia 29 stycznia 2014 r. (znak: SPS-023-24014/14), w sprawie utajnienia części oferty oferenta w ramach postępowań o udzielenie zamówienia publicznego, proszę o przyjęcie następujących wyjaśnień.

Zgodnie z zasadą wyrażoną w art. 8 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 907, z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, postępowanie o udzielenie zamówienia jest jawne. Wyjątek od powyższej zasady wprowadza art. 8 ust. 3 ustawy Pzp, w świetle którego nie ujawnia się informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa w rozumieniu przepisów o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, jeżeli wykonawca, nie później niż w terminie składania ofert lub wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, zastrzegł, że nie mogą być one udostępniane. W świetle cytowanego przepisu wykonawca nie może jednak zastrzec informacji, o których mowa w art. 86 ust. 4, to znaczy nie może zastrzec: nazwy (firmy) oraz adresu wykonawcy, a także informacji dotyczących ceny, terminu wykonania zamówienia, okresu gwarancji i warunków płatności zawartych w ofercie.

Zgodnie z legalną definicją zawartą w art. 11 ust. 4 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz. U. z 2003 r. Nr 153, poz. 1503, z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji”, przez tajemnicę

przedsiębiorstwa rozumie się nieujawnione do wiadomości publicznej informacje techniczne, technologiczne, organizacyjne przedsiębiorstwa lub inne informacje posiadające wartość gospodarczą, co do których przedsiębiorca podjął niezbędne działania w celu zachowania ich poufności.

Przepis art. 8 ust. 3 ustawy Pzp dotyczący możliwości zastrzeżenia przez wykonawcę tajemnicy przedsiębiorstwa nie później niż w terminie składania ofert lub wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, ma analogiczne zastosowanie do sytuacji przedstawionej w interpelacji poselskiej w zakresie zastrzegania tajemnicy przedsiębiorstwa zawartej w złożonych przez wykonawcę: (1) wyjaśnieniach dotyczących oświadczeń i dokumentów, o których mowa w art. 25 ust. 1 ustawy Pzp, na skutek wezwania przez zamawiającego zgodnie z art. 26 ust. 4 ustawy Pzp, (2) wyjaśnieniach treści złożonych ofert w związku z wezwaniem zamawiającego w trybie art. 87 ust. 1 ustawy Pzp oraz (3) uzupełnieniach dokumentów, oświadczeń lub pełnomocnictw po wezwaniu przez zamawiającego na podstawie art. 26 ust. 3 ustawy Pzp. Zastrzeżenie tajemnicy przedsiębiorstwa przez wykonawcę w odniesieniu do informacji i oświadczeń czy dokumentów składanych przez wykonawcę w związku z zastosowaniem przez zamawiającego procedury wyjaśnień (art. 26 ust. 4 ustawy Pzp) lub wezwania do uzupełnienia dokumentów (art. 26 ust. 3 ustawy Pzp) powinno nastąpić w terminie ich złożenia.

Należy przy tym zauważyć, że możliwość zastrzeżenia przez wykonawcę tajemnicy przedsiębiorstwa w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego może odnosić się także do wyjaśnień informacji i dokumentów składanych w celu ustalenia przez zamawiającego, czy oferta zawiera rażąco niską cenę w trybie art. 90 ust. 1 ustawy Pzp (podobnie Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 15 października 2013 r., KIO 2302/13, 2314/13 i wyroku z dnia 18 kwietnia 2013 r., KIO 772/13).

Wykonawca, chcąc chronić tajemnicę przedsiębiorstwa ujawnianą zamawiającemu w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, powinien ją zatem zastrzec najpóźniej wraz z upływem terminu przedłożenia zamawiającemu dokumentów zawierających tego rodzaju tajemnicę. Zgłoszenie zastrzeżenia tajemnicy przedsiębiorstwa najpóźniej wraz ze złożeniem dokumentu czy informacji taką tajemnicę zawierających, ma służyć zapewnieniu odpowiedniej ochrony tajemnicy przedsiębiorstwa wykonawcy od momentu jej przekazania zamawiającemu w jawnym, co do zasady, postępowaniu, poprzez jej odpowiednie oznaczenie w aktach postępowania oraz nieujawnianie jej osobom trzecim, za wyjątkiem organów kontroli oraz Krajowej Izby Odwoławczej i Sądów Okręgowych orzekających w sprawach wniesionych środków ochrony prawnej.

Na marginesie omawianego wyżej zagadnienia wskazać należy, że tajemnica przedsiębiorstwa ujawniona przez wykonawcę zamawiającemu w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego podlega również ochronie na podstawie przepisów odszkodowawczych i karnych przewidzianych w ustawie o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, tj. w Rozdziale 3 – Odpowiedzialność cywilna oraz w Rozdziale 4 – Przepisy karne.

Powyższa wykładnia przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych nie powinna budzić wątpliwości w doktrynie i w praktyce postępowań o udzielenie zamówienia publicznego.

A zatem, za dopuszczalne, w świetle przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych, uznać należy zastrzeżenie przez wykonawcę tajemnicy przedsiębiorstwa na etapie uzupełniania przez niego dokumentów niezbędnych do przeprowadzenia postępowania poprzez: złożenie pełnomocnictw, oświadczeń lub dokumentów (art. 26 ust. 3 ustawy Pzp), w ramach składania zamawiającemu wyjaśnień dotyczących oświadczeń lub dokumentów (art. 26 ust. 4 ustawy Pzp) oraz składania wyjaśnień dotyczących treści złożonej oferty (art. 90 ust. 1 ustawy Pzp).

Z poważaniem
P. G. Bu