

ZASTRZEŻENIE WYKONAWCY O ZASTOSOWANIU KLAUZULI „TAJEMNICY PRZEDSIĘBIORSTWA”

Zgodnie z treścią art. 11 ust. 2 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 roku o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz.U. 1993 nr 47 poz. 211, dalej jako „u.z.k.”) pod pojęciem „tajemnicy przedsiębiorstwa” rozumie się informacje techniczne, technologiczne, organizacyjne przedsiębiorstwa lub inne informacje posiadające wartość gospodarczą, które jako całość lub w szczególnym zestawieniu i zbiorze ich elementów nie są powszechnie znane osobom zwykle zajmującym się tym rodzajem informacji albo nie są łatwo dostępne dla takich osób, o ile uprawniony do korzystania z informacji lub rozporządzania nimi podjął, przy zachowaniu należytej staranności, działania w celu utrzymania ich w poufności.

Powyższe wskazuje na fakt, że informacja będzie stanowiła tajemnicę przedsiębiorstwa, przy spełnieniu kumulatywnie trzech, następujących przesłanek:

- a) Informacja będzie miała charakter techniczny, technologiczny, organizacyjny przedsiębiorstwa lub będzie posiadała wartość gospodarczą;
- b) jako całość lub w szczególnym zestawieniu i zbiorze ich elementów, nie jest ona powszechnie znana osobom zwykle zajmującym się tym rodzajem informacji albo nie jest łatwo dostępna dla takich osób;
- c) uprawniony do korzystania z takiej informacji lub do rozporządzenia nią, podjął przy zachowaniu należytej staranności, działania w celu utrzymania ich poufności.

Mając na względzie ugruntowaną linię orzeczniczą sądów powszechnych oraz Krajowej Izby Odwoławczej, wskazać należy, że informacja ma charakter technologiczny, techniczny, jeśli dotyczy ona sposobów wytwarzania, formuł chemicznych, wzorów i metod działania. Natomiast za informację o charakterze organizacyjnym przyjmuje się całokształt doświadczeń i wiadomości przydatnych do prowadzenia przedsiębiorstwa, niezwiązanych bezpośrednio z cyklem produkcyjnym (patrz. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 3 października 2000 roku, sygn. akt I CKN 304/00 oraz wyrok KIO z dnia 23 stycznia 2009 roku, sygn. akt KIO/UZP 53/09). Podkreślenia przy tym wymaga fakt, iż ustawodawca wprowadził również instytucję innej informacji posiadającej wartość gospodarczą.

Zgodnie z art. 86 ust. 4 p.z.p. w zw. z art. 3 p.z.p. nie można skutecznie zastrzec nazwy (firmy), adresów wykonawców, informacji dotyczącej ceny, terminu wykonania zamówienia, okresu gwarancji czy też warunków płatności. **Mając na uwadze powyższe ograniczenie, wskazuję, iż klauzulą tajemnicy przedsiębiorstwa objęte zostały informacje dotyczące wykazu wykonanych usług firmę EU-Consult sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku, wraz z dowodami potwierdzającymi należyte ich wykonanie oraz wykaz osób (w tym dane zawarte w Kryterium oceny „Potencjał zespołu badawczego – kwalifikacje zawodowe i doświadczenie osób skierowanych do realizacji zamówienia), które będą uczestniczyć w wykonywaniu zamówienia.**

Wykaz wykonanych usług przez firmę EU-Consult sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku, wraz z dowodami potwierdzającymi należyte ich wykonanie, bez wątplenia stanowi tajemnicę przedsiębiorstwa EU-Consult sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku w rozumieniu, przytoczonej powyżej treści art. 11 ust. 2 u.z.k.

Oferta w części, w której zawiera ona w sobie spis spełnionych świadczeń oraz listy referencyjne wystawione przez kontrahentów, dla usług zamawianych i realizowanych poza działaniem objętym przepisami Ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2004 nr 19 poz. 177) obejmuje bowiem szereg informacji strategicznych, stanowiących dla firmy EU-Consult sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku istotną wartość gospodarczą (niejednokrotnie zapewniającą przewagę na rynku), nieujawnioną do wiadomości publicznej i w stosunku, do której podejmowane były jak również aktualnie podejmowane są niezbędne działania w celu zachowania jej poufności. Podkreślenia wymaga fakt, iż oferta złożona przez firmę EU-Consult sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku, w części objętej tajemnicą, przedstawia doświadczenie wykonawcy, opisane w wykazie usług oraz w dokumentach potwierdzających należyte ich wykonanie w oparciu o zrealizowane usługi dla sektora prywatnego, zgodnie z wewnętrznymi procedurami kontrahentów. Treść zawieranych umów z kontrahentami spoza sektora finansów publicznych, ich warunki, zakres oraz

rezultaty, stanowią łącznie tajemnicę handlową wykonawcy oraz jego klientów, która nie podlega udostępnieniu do wiadomości publicznej.

Odnosząc się natomiast do wykazu osób, które będą uczestniczyć w wykonywaniu zamówienia, wskazać należy, iż informacje te również stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa EU-Consult sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku, w rozumieniu art. 11 ust. 2 u.z.k. W związku z powyższym brak jest podstaw do ujawnienia powyższych informacji podmiotom nieupoważnionym, w tym innym wykonawcom, biorących udział w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego. **W tym miejscu wskazać należy, iż firma EU-Consult sp. z o.o. wypracowała odpowiednią wewnętrzną procedurę dotyczącą polityki poufności, zgodnie z którą konkretne informacje dotyczące doświadczenia osób (na które składają się m. in. nazwy wykonanych projektów, nazwy odbiorców usług, zakres bądź charakter usług, obszar odpowiedzialności ww. osób) nie są podawane do wiadomości publicznej. Informacje te są chronione z uwagi na znaczną wartość handlową.**

Wskazać ponadto należy, że w wykazie osób zawarte zostały kwestie dotyczące zakresu doświadczenia pracowników oraz współpracowników EU-Consult sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku, które stanowią tajemnicę handlową posiadającą znaczną wartość gospodarczą dla wykonawcy. **Wiedza i praktyka wymienionych w nim osób, w tym osób zarządzających przedsiębiorstwami, jest kluczowa dla Wykonawcy.** Wykonawca działa na rynku usług konsultingowych i badawczym, a zatrudniony przez niego personel, dysponujący szczególnymi kwalifikacjami i bogatym doświadczeniem zawodowym oraz posiadający know-how stanowi wymierną wartość gospodarczą.

Podkreślenia przy tym wymaga fakt, iż zgodnie z ugruntowanym stanowiskiem w orzecznictwie tajemnicą handlową jest także posiadanie określonego potencjału ludzkiego, który umożliwia konkurowanie pod względem doświadczenia pracowników i współpracowników. W szczególności, gdy przetarg dotyczy branży, w której fachowa wiedza osób wykonujących zamówienie stanowi kluczową wartość gospodarczą, wykaz osób, które będą wykonywać zamówienie lub uczestniczyć w realizacji zamówienia może stanowić tajemnicę przedsiębiorstwa w rozumieniu przepisów p.z.p. (patrz wyrok Sądu okręgowego w Warszawie, z dnia 29 marca 2007 roku sygn. akt V Ca 421/07). Nie można również przejść obojętnie wobec faktu, iż poziom usług doradczych świadczonych przez wykonawcę w głównej mierze zależy od wiedzy i doświadczenia osób, którymi aktualnie dysponuje. Informacja o osobach, które będą wykonywać zamówienie wraz z informacją o ich kwalifikacjach, stanowić może tajemnicę przedsiębiorstwa, która w przypadku zastrzeżenia jej poufności przy składaniu oferty nie może zostać ujawniona przez zamawiającego.

Na rynku poszukiwani i cenieni są wysokiej klasy specjaliści, co powoduje konieczność zabezpieczenia się firm przed dostępem do danych o zasobach kadrowych. Informacje na temat kluczowych specjalistów mogą podlegać ochronie przed ich ujawnieniem dla konkurentów, którzy na przykład mogliby próbować pozyskać ich dla własnych potrzeb i prowadzonej działalności (patrz wyrok KIO z dnia 5 września 2008 roku, sygn. akt KIO/UZP 874/08).

Zastrzeżone jako tajemnica przedsiębiorstwa informacje należy traktować jako jedną całość i nie mogą być traktowane wybiórczo, z uwagi na możliwość doprowadzenia do ujawnienia tajemnicy przedsiębiorstwa EU-Consult sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku. Opisane powyżej informacje należy rozumieć jako spójną całość tajemnicy przedsiębiorstwa, która nie jest powszechnie znana osobom zwykle zajmującym się tym rodzajem informacji. Jednocześnie oświadczam, że EU-Consult sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku oraz podjęta przy zachowaniu należytej staranności, działania w celu utrzymania ich poufności. W szczególności wskazać należy na fakt, iż **wszystkie osoby uczestniczące w przygotowaniu oferty (mając na uwadze cały proces jej tworzenia) zostały zobowiązane do zachowania nieograniczonej w czasie poufności.** EU-Consult sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku w sposób konsekwentny i stanowczy kontroluje liczbę oraz charakter osób mających dostęp do informacji dotyczących realizacji przedmiotu zamówienia publicznego. Na potwierdzenie powyższej informacji, wskazać należy, że EU-Consult sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku w umowach zawieranych z pracownikami, współpracownikami, kontrahentami – stosuje odpowiednie klauzule poufności.

Ponadto, w przypadku koncepcji badania zawarto w tym dokumencie know-how Spółki, dzięki której nasza firma uzyskuje przewagę konkurencyjną na rynku. Tak więc, informacje te posiadają wartość gospodarczą, co do których Spółka podjęła niezbędne działania w celu

zachowania ich poufności (art. 11 ust 4 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji). Ponadto, informacje o których mowa powyżej nie zostały wcześniej ujawnione do wiadomości publicznej.

Podsumowując, wskazać należy, iż w ocenie EU-Consult sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku, opisane powyżej dokumenty stanowią informacje poufne, o znacznej wartości gospodarczej, jak również ich ujawnienie mogłoby narazić EU-Consult sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku na znaczną szkodę. Jednocześnie jak wskazano powyżej, wobec powyższych informacji podjęte zostały konkretne oraz realne działania w celu zachowania poufności przedmiotowej dokumentacji.

Gdańsk, 10.01.2022 r.

Miejscowość / Data

Podpis(y) osoby(osób) upoważnionej(ych) do podpisania niniejszej oferty w imieniu Wykonawcy(ów)