

**Uzasadnienie zastrzeżenia w ofercie informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa  
zgodnie z art. 18 ust. 3 ustawy PZP – DOTYCZY WYKAZU OSÓB**

Informacje dotyczące osób, które będą uczestniczyć w realizacji zamówienia, obejmujące chronione dane osobowe o wykształceniu, doświadczeniu zawodowym, posiadaniu uprawnień to dane, które ogólnie nie są dostępne. Dysponowanie odpowiednim do wymagań zespołem specjalistów dowodzi, że dane te mają dla wykonawców wartość gospodarczą, bo umożliwiają ubieganie się o zamówienie, a następnie jego realizację. Wykaz osób, który zawiera dane w postaci imienia, nazwiska, kwalifikacji, doświadczenia i wykształcenia stanowi zasób chroniony i niepodlegający upowszechnieniu bez żadnych ograniczeń, zatem spełniający kryteria tajemnicy przedsiębiorstwa, o której mowa w art. 18 ust. 3 ustawy Pzp. Dane o wykonywaniu zamówienia przez oznaczone imiennie osoby wraz z informacjami na temat ich kwalifikacji zawodowych, doświadczenia i wykształcenia niezbędnego do wykonania zamówienia, a także zakresu czynności, który zostanie im powierzony. Informacja z danymi osób posiadających bardzo wysokie kwalifikacje zasługują na ochronę choćby z tego powodu, że inni wykonawcy, funkcjonujący na rynku właściwym, mogą dane te wykorzystać do pozyskania pracowników dla siebie. Opatrzanie wykazu osób klauzulą tajemnicy przedsiębiorstwa jest zasadne (zgodnie z wyrokiem KIO z 10 stycznia 2013r.(sygn.akt KIO 2874/12). Nie ulega wątpliwości, że podanie takich informacji jak: imiona i nazwiska osób, które będą realizować zamówienia lub będą w nim uczestniczyć, ich kwalifikacje (wykształcenie, uprawnienia) i doświadczenie oraz status względem przedsiębiorcy (pracownik lub osoba, którą przedsiębiorca dysponuje na innej podstawie) ułatwia dotarcie do tych osób, a w konsekwencji procedurę „podkupowania” - zgodnie z wyrokiem KIO z 21 marca 2012r. (sygn.akt KIO 457/12).

Tajemnicę przedsiębiorstwa definiuje art. 11 ust. 2 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz. U. 2022 poz. 1233). Zgodnie z tym przepisem przez tajemnicę 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, co do której uprawniony do korzystania z informacji lub rozporządzenia nimi podjął, przy zachowaniu należytej staranności, działania w celu utrzymania ich w poufności. Tym samym, określona informacja stanowi tajemnicę przedsiębiorstwa, jeśli spełnia łącznie warunki:

- ma charakter techniczny, technologiczny, organizacyjny przedsiębiorstwa,
- posiada wartość gospodarczą,

- nie jest powszechnie znana,
- podjęto w stosunku do niej niezbędne działania w celu zachowania poufności.

Powyższe zostało potwierdzone wyrokiem Sądu Najwyższego z dnia 3 października 2000 r. (sygn. I CKN 304/00). Informacja (wiadomość) "nie ujawniona do wiadomości publicznej" to informacja nieznaną ogółowi lub osobom, które ze względu na prowadzoną działalność są zainteresowane jej posiadaniem. Taka informacja staje się "tajemnicą przedsiębiorstwa", kiedy przedsiębiorca ma wolę, by pozostała ona tajemnicą dla pewnych kół odbiorców, konkurentów i wola ta dla innych osób musi być rozpoznawalna. Bez takiej woli, choćby tylko dorozumianej, informacja może być nieznaną, ale nie będzie tajemnicą. Informacja nie ujawniona do wiadomości publicznej traci ochronę prawną, gdy inny przedsiębiorca (konkurent) dowiedzieć się o niej może drogą zwykłą i dozwoloną. Jednocześnie "tajemnica" nie traci zaś swego charakteru przez to, że wie o niej pewne ograniczone grono osób, zobowiązanych do dyskrecji w tej sprawie, jak pracownicy przedsiębiorstwa lub inne osoby, którym przedsiębiorca powierza informację. Podjęcie niezbędnych działań w celu zachowania poufności informacji powinno prowadzić do sytuacji, w której chroniona informacja nie może dotrzeć do wiadomości osób trzecich w normalnym toku zdarzeń, bez żadnych specjalnych starań z ich strony. „Wykaz osób, które będą uczestniczyć w wykonywaniu zamówienia", zawarty w ofercie, może stanowić tajemnicę przedsiębiorstwa, ponieważ posiada charakter organizacyjny oraz posiada wartość gospodarczą i dotyczy sytuacji, gdy nie został ujawniony do wiadomości publicznej oraz podjęto w stosunku do informacji w nim zawartych niezbędne działania w celu zachowania poufności. W celu zachowania poufności zastrzeżonych dokumentów w formularzu ofertowym zaznaczyliśmy, które informacje oraz na których stronach oferty stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa w rozumieniu przepisów o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji. Informacje zastrzeżone dla komisji przetargowej mają charakter poufny, tzn. nie zostały ujawnione do wiadomości publicznej. Nie są dostępne na stronie internetowej Wykonawcy, nie zostały zamieszczone w folderach, broszurach dotyczących działalności wykonawcy. Ponadto jako Wykonawca podjęliśmy wewnątrz naszej struktury szereg środków, które nakazują zachowanie wewnętrznej poufności różnych informacji, w tym na temat nazwisk, stanowisk, doświadczenia, kwalifikacji poszczególnych pracowników. Jako pracodawca także jesteśmy zobowiązani do ochrony danych dotyczących zatrudnianych osób.

Nadmieniamy, że nasze zastrzeżenie jawności spełnia wymogi uznania za tajemnicę przedsiębiorstwa, co potwierdza m.in. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 5 września 2001 r., I CKN 1159/00, OSNC 2002, nr 5, poz. 67, „taką informację [tj. informację poufną] można uznać za tajemnicę, kiedy przedsiębiorca ma wolę, by pozostała ona tajemnicą dla pewnych kół odbiorców, konkurentów i wola ta dla innych osób musi być rozpoznawalna". Podkreślić należy, iż informacje te nie są dostępne dla ogółu odbiorców, w miejscu, czasie i formie przez nich wybranych. Informacje w Wykazie osób

przedstawione Zamawiającemu to niejako część CV pracowników Wykonawcy. Zawiera on kompletne informacje o wykształceniu, doświadczeniu zawodowym czy posiadanych uprawnieniach. Dysponowanie tymi zasobami pozwala Wykonawcy realizować projekty i ubiegać się o udzielanie zamówień, co dobitnie świadczy o wartości gospodarczej takich informacji. Informacje zamieszczone w wyżej wymienionym załączniku do oferty podlegają ponadto ochronie na mocy przepisów ustawy o ochronie danych osobowych. Zgodnie z art. 6 tejże ustawy za dane osobowe uważa się wszelkie informacje dotyczące zidentyfikowanej lub możliwej do zidentyfikowania osoby fizycznej. W świetle powyższego Wykonawca nie może zgodzić się na ujawnienie informacji zamieszczonych w ofercie dotyczących potencjału kadrowego ani też tym bardziej informacji o kwalifikacjach, ukończonych szkołach, doświadczeniu zawodowym swoich pracowników i współpracowników.” Ponadto Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 14.08.2012 r. (sygn. Akt KIO 1663/12) stwierdziła, że wykaz osób może stanowić tajemnicę przedsiębiorstwa, ponieważ posiada charakter organizacyjny oraz posiada wartość gospodarczą. Wobec powyższego wykaz osób, wraz z dokumentami dodatkowymi dotyczącymi poszczególnych pracowników pozostaje do wglądu tylko dla członków komisji przetargowej. Tym samym nie może być udostępniony innym Wykonawcom.