



Prezes Urzędu Zamówień Publicznych

DKZP.WKZ4.440.109.2025.IKo
dot. KU/109/25/DKZP

Warszawa, dnia 16.10.2025 r.

Informacja o wyniku kontroli uprzedniej

1. Określenie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, które było przedmiotem kontroli:

Zamawiający:	Miejski Zakład Komunikacji w Gorzowie Wielkopolskim Sp. z o.o. ul. Kostrzyńska 46 66-400 Gorzów Wielkopolski
Rodzaj zamówienia:	dostawa
Przedmiot zamówienia:	Dostawa nowych, niskopodłogowych tramwajów dwukierunkowych do Miejskiego Zakładu Komunikacji w Gorzowie Wielkopolskim Sp. z o.o. wraz z prawem opcji
Wszczęcie postępowania:	10.04.2025 r.
Numer ogłoszenia o zamówieniu:	Dz.U. S: 72/2025 235652-2025
Tryb postępowania:	przetarg nieograniczony (procedura, o której mowa w art. 139 ust. 1 ustawy Pzp)
Wartość zamówienia:	251 166 667,00 zł (tj. 54 164 600,07 euro)
Środki UE:	Program „Fundusze Europejskie na Infrastrukturę, Klimat, Środowisko 2021-2027”
Rodzaj procedury:	zamówienie sektorowe

2. Informacja o stwierdzeniu naruszeń lub ich braku.

Po przeprowadzeniu kontroli uprzedniej przedmiotowego postępowania na podstawie art. 603 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 oraz z 2025 r. poz. 620, 769 i 794), zwanej dalej „ustawą Pzp”, w związku z art. 613 ust. 1 i 2 ustawy Pzp, Prezes Urzędu Zamówień Publicznych na podstawie art. 616 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp, stwierdza naruszenie przez Zamawiającego art. 18 ust. 1 i 3 ustawy Pzp w zw. z art. 11 ust. 2 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1233 ze zm.), poprzez zaniechanie odtajnienia wskazanych w uzasadnieniu dokumentów wykonawcy Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A. złożonych wraz z ofertą.

UZASADNIENIE

Z dokumentacji postępowania przekazanej do kontroli uprzedniej wynika, że w postępowaniu do upływu wyznaczonego terminu składania ofert złożono jedną ofertę przez spółkę Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A. („PESA”). Wykonawca powołując się na art. 18 ust. 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U z 2024 r. poz. 1320 oraz z 2025 r. poz. 620, 769 i 794), dalej: „ustawa Pzp”, w związku z art. 11 ust. 2 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, dalej jako: „Znk”, w dokumencie pn. „WYJAŚNIENIA DOTYCZĄCE TAJEMNICY PRZEDSIĘBIORSTWA”, zastrzegł jako tajemnicę przedsiębiorstwa, informacje i dokumenty składane wraz z ofertą, tj.:

- 1) Specyfikacja ofertowa – podstawowe parametry oferowanego tramwaju (załącznik nr 3a do SWZ),
- 2) Specyfikacja ofertowa – rozwiązania z zakresu dostosowania tramwaju do potrzeb osób z niepełnosprawnościami (załącznik nr 3b do SWZ),
- 3) Poglądowy wizerunek tramwaju w kolorystyce bazującej na wzorze stosowanym w tramwajach niskopodłogowych Zamawiającego i określonej w Opisie Przedmiotu Zamówienia – Specyfikacji Technicznej Tramwaju,
- 4) Rysunek obrazujący wygląd zewnętrzny tramwaju (oba boki, czoło i tył) z podaniem podstawowych wymiarów (ze złożonymi lusterkami),
- 5) Rysunek obrazujący wygląd wewnętrzny tramwaju, tj. przekrój nadwozia tramwaju pokazujący układ siedzeń i miejsce na wózki (inwalidzki, dziecięcy) oraz rozmieszczenie drzwi,
- 6) Przekrój przez oś podłużną tramwaju obrazujący linię podłogi w części pasażerskiej po wyłączeniu kabin motorniczego z zaznaczeniem jej wysokości nad poziomem główki szyny w funkcji długości tramwaju,

- 7) Przekrój poprzeczny tramwaju w miejscu połączenia wózka z pudłem, w którym występuje najmniejsza szerokość przejścia zwymiarowany w zakresie informacji związanych z wymaganiem zawartym w pkt. 2.2.2. Przedział Pasażerski/Wymiary Opisu Przedmiotu Zamówienia – Specyfikacji technicznej tramwaju,
- 8) Schemat pola widzenia z kabiny motorniczego w dwóch płaszczyznach,
- 9) Charakterystyka rozruchu i hamowania przy zadanej średnicy koła i przełożeniu przekładni:
 - przyspieszenia (m/s²) i określonej siły pociągowej w funkcji prędkości (km/h)
 - opóźnienia (m/s²) i określonej dynamicznej siły hamowania w funkcji prędkości (km/h)
 - natężenia prądu (A) pobieranego z sieci trakcyjnej (rozruch) lub zwracanego do sieci trakcyjnej (hamowanie odzyskowe) w funkcji prędkości (km/h),
- 10) Wyjaśnienia dot. tajemnicy przedsiębiorstwa oraz załączniki do tego dokumentu.

W uzasadnieniu zastrzeżenia tajemnicy przedsiębiorstwa wykonawca przedstawił m.in. wyjaśnienie charakteru zastrzeżonych informacji, zgodnie z poniższym: „W odniesieniu do informacji zastrzeżonych spełnione są wszystkie przesłanki określone w art. 11 ust. 2 Znk. Informacje te mają charakter techniczny, technologiczny i organizacyjny, ponieważ prezentują one parametry techniczne oferowanych pojazdów, zastosowane w nich rozwiązania techniczne bądź szeroko rozumianą technologię jego wytworzenia. Informacje zastrzeżone są de facto dotychczasowym rezultatem prac nad koncepcją, wariantami konstrukcyjnymi i projektowymi oferowanego pojazdu. (...).

Dane wskazane w Informacjach Zastrzeżonych należy uznać za dane wrażliwe stanowiące przede wszystkim określone parametry techniczne w zakresie ogólnej charakterystyki pojazdu, jak również w zakresie szczegółowych rozwiązań zastosowanych przez PESA. Wartości wyrażone w Opisie oferowanego Pojazdu zostały zaprojektowane i obliczone zgodnie z indywidualnymi założeniami konfiguracyjnymi przedstawicieli Pionu Technicznego PESA i w swojej wartości z pewnością nie odpowiadają parametrom oferowanym przez innych Wykonawców. Z całą pewnością rozwiązania te nie występują jako powszechne stosowane w projektach pojazdowych, a są one wynikiem indywidualnych obliczeń i oceny możliwości projektowych i technicznych wynikających z naszego wieloletniego doświadczenia.

Każdy z zaprezentowanych parametrów technicznych wymaga czy to skomplikowanych obliczeń komputerowych czy też wynika z indywidualnego rysunku konfiguracyjnego, który opracowywany jest w rezultacie badań i obliczeń prowadzonych przez inżynierów PESA. Każdy z wykonawców projektujących pojazdy, wyznacza własne priorytety co do konfiguracji danych parametrów, aby jak najefektywniej wykorzystać własne przewagi konkurencyjne i uzyskać z ich tytułu możliwie najwyższą punktację, jednocześnie bilansując ewentualne niższe punktację w ramach innych, mniej priorytetowych dla danego wykonawcy wartości. Tym samym świadomość wykonawców co do konkretnych parametrów technicznych pojazdów stanowi ogromne źródło informacji na temat przewag konkurencyjnych poszczególnych wykonawców działających na rynku

dostaw pojazdów. Poznanie przez jednego z wykonawców parametrów innego pojazdu pozwala mu z dużym prawdopodobieństwem przewidzieć, jak może zostać oceniona i sklasyfikowana oferta tego podmiotu w kolejnym przetargu, choćby u całkiem innego zamawiającego.

Pewne parametry wymagają zindywidualizowanego podejścia do wyposażenia pojazdu, zaprojektowania jego funkcjonalności, a także przeprowadzenia skomplikowanych symulacji komputerowych i obliczeń, dlatego też ich wartości mogą sugerować zamiysł projektowy Wykonawcy i mogą skutecznie ograniczyć możliwości i przewagi konkurencyjne PESA.

Informacje zastrzeżone mają istotną wartość gospodarczą zarówno jak pojedyncze informacje, ale także w szczególnym zestawieniu lub zbiorze, ponieważ to właśnie zestawienie wszystkich parametrów podanych w zastrzeżonych dokumentach pozwala na uzyskanie najpełniejszego obrazu oferowanego przez PESA pojazdu. (...).

Informacje Zastrzeżone prezentują najważniejsze informacje dotyczące pojazdu, który jest przedmiotem oferty, a tym samym mogą posłużyć podmiotom konkurencyjnym do przeprowadzenia własnych analiz dotyczących rozwiązań technicznych stosowanych przez PESA. Dodatkowo dane dotyczące materiałów i specyfikacja techniczna pojazdu mogą doprowadzić do jednoznacznego zidentyfikowania konkretnego modelu urządzenia i jego producenta ze względu na ograniczoną liczbę potencjalnych dostawców. Również te dane mogą zostać wykorzystane przez podmioty konkurencyjne do zidentyfikowania nie tylko poszczególnych rozwiązań, ale również całych opracowanych systemów opartych na zespołach komponentów, a tym samym do odtworzenia projektów technicznych, które objęte są tajemnicą przez Wykonawcę. Co więcej, pozyskanie informacji o producentach urządzeń stosowanych przez PESA w swoich pojazdach może negatywnie wpłynąć na relacje PESA z tymi producentami, które dodatkowo zabezpieczone są przez umowy o poufności."

Wykonawca wskazał również działania podjęte w celu zachowania poufności informacji i przedstawił dokumenty stanowiące dowody na podjęcie wskazanych działań.

Mając na uwadze powyższe, w toku prowadzonej kontroli uprzedniej, pismem z dnia 29.09.2025 r., Departament Kontroli Zamówień Publicznych zwrócił się do Zamawiającego m.in. z prośbą o udzielenie wyjaśnień, na jakiej podstawie Zamawiający uznał, iż zastrzeżonym informacjom, przez wykonawcę Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A., przysługuje status tajemnicy przedsiębiorstwa.

W piśmie z dnia 03.10.2025 r. Zamawiający, w odpowiedzi na ww. pismo, udzielił następujących wyjaśnień: „Zamawiający uznał, iż zastrzeżonym informacjom przysługuje status tajemnicy przedsiębiorstwa w rozumieniu art. 18 ust. 3 ustawy Pzp. Wykonawca Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A. wraz z ofertą przedłożył wyjaśnienia dotyczące tajemnicy przedsiębiorstwa z dnia 29.05.2025 r. z załącznikami, w których zastrzegł że wskazane informacje i dokumenty nie mogą być udostępniane oraz wykazał, że zastrzeżone informacje stanowią tajemnicę

przedsiębiorstwa. Informacje objęte tajemnicą przedsiębiorstwa zostały jednoznacznie wydzielone względem informacji jawnych oraz były oznaczone informacją, iż stanowią one tajemnicę przedsiębiorstwa, zgodnie z punktem 11.20. SWZ.

Zgodnie z komentarzem do art. 18 ustawy Pzp (red. H. Nowak, M. Winiarz, Prawo zamówień publicznych. Komentarz, Wydanie II poprawione i uzupełnione, Warszawa 2023, Urząd Zamówień Publicznych) „W szczególności wykonawca powinien wykazać, że poczynionym przez niego zastrzeżeniem są objęte 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, a wykonawca jako uprawniony do korzystania z informacji lub rozporządzania nimi podjął, przy zachowaniu należytej staranności, działania w celu utrzymania ich w poufności (por. art. 11 ust. 2 znk)”. Biorąc powyższe pod uwagę, Miejski Zakład Komunikacji w Gorzowie Wielkopolskim sp. z o.o. dokonał analizy zastrzeżenia każdego dokumentu wymienionego w wyjaśnieniach wykonawcy Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A. i doszedł do następujących ustaleń:

- 1) Specyfikacja ofertowa – podstawowe parametry techniczne oferowanego tramwaju (załącznik nr 3a do SWZ) – zawiera informacje techniczne, które nie są łatwo dostępne dla osób niezwiązanych z Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A., a wykonawca, przy zachowaniu należytej staranności, podjął wymienione w wyjaśnieniu dotyczącym tajemnicy przedsiębiorstwa działania w celu utrzymania ich w poufności,
- 2) Specyfikacja ofertowa – rozwiązania z zakresu dostosowania tramwaju do potrzeb osób z niepełnosprawnościami (załącznik nr 3b do SWZ) - zawiera informacje techniczne oraz technologiczne, które nie są łatwo dostępne dla osób niezwiązanych z Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A., a wykonawca, przy zachowaniu należytej staranności, podjął działania wymienione w wyjaśnieniu dotyczącym tajemnicy przedsiębiorstwa w celu utrzymania ich w poufności,
- 3) Poglądowy wizerunek tramwaju w kolorystyce bazującej na wzorze stosowanym w tramwajach niskopodłogowych Zamawiającego i określonej w Opisie Przedmiotu Zamówienia – Specyfikacji Technicznej Tramwaju - zawiera informacje techniczne oraz technologiczne, które nie są łatwo dostępne dla osób niezwiązanych z Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A., a wykonawca, przy zachowaniu należytej staranności, podjął działania wymienione w wyjaśnieniu dotyczącym tajemnicy przedsiębiorstwa w celu utrzymania ich w poufności,
- 4) Rysunek obrazujący wygląd zewnętrzny tramwaju (oba boki, czoło i tył) z podaniem podstawowych wymiarów (ze złożonymi i rozłożonymi lusterkami) - zawiera informacje techniczne, które nie są łatwo dostępne dla osób niezwiązanych z Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A., a wykonawca, przy zachowaniu należytej staranności, podjął działania wymienione w wyjaśnieniu dotyczącym tajemnicy przedsiębiorstwa w celu utrzymania ich w poufności,

- 5) Rysunek obrazujący wygląd wewnętrzny tramwaju tj. przekrój nadwozia tramwaju pokazujący układ siedzeń i miejsce na wózki (inwalidzki, dziecięcy) oraz rozmieszczenie drzwi - zawiera informacje techniczne, które nie są łatwo dostępne dla osób niezwiązanych z Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A., a wykonawca, przy zachowaniu należytej staranności, podjął działania wymienione w wyjaśnieniu dotyczącym tajemnicy przedsiębiorstwa w celu utrzymania ich w poufności,
- 6) Przekrój przez oś podłużną tramwaju obrazujący linię podłogi w części pasażerskiej po wyłączeniu kabin motorniczego z zaznaczeniem jej wysokości nad poziomem główki szyny w funkcji długości tramwaju - zawiera informacje techniczne, które nie są łatwo dostępne dla osób niezwiązanych z Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A., a wykonawca, przy zachowaniu należytej staranności, podjął działania wymienione w wyjaśnieniu dotyczącym tajemnicy przedsiębiorstwa w celu utrzymania ich w poufności,
- 7) Przekrój poprzeczny tramwaju w miejscu połączenia wózka z pudłem, w którym występuje najmniejsza szerokość przejścia z wymiarowany w zakresie informacji związanych z wymaganiem zawartym w pkt 2.2.2. Przedział Pasażerski/Wymiary Opisu Przedmiotu Zamówienia - Specyfikacji Technicznej Tramwaju - zawiera informacje techniczne, które nie są łatwo dostępne dla osób niezwiązanych z Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A., a wykonawca, przy zachowaniu należytej staranności, podjął działania wymienione w wyjaśnieniu dotyczącym tajemnicy przedsiębiorstwa w celu utrzymania ich w poufności,
- 8) Schemat pola widzenia z kabiny motorniczego w dwóch płaszczyznach - zawiera informacje techniczne, które nie są łatwo dostępne dla osób niezwiązanych z Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A., a wykonawca, przy zachowaniu należytej staranności, podjął działania wymienione w wyjaśnieniu dotyczącym tajemnicy przedsiębiorstwa w celu utrzymania ich w poufności,
- 9) Charakterystyka rozruchu i hamowania przy zadanej średnicy koła i przełożeniu przekładni: a) przyśpieszenia (m/s^2) i określonej siły pociągowej w funkcji prędkości (km/h), b) opóźnienia (m/s^2) i określonej dynamicznej siły hamowania w funkcji prędkości (km/h), c) natężenia prądu (A) pobieranego z sieci trakcyjnej (rozruch) lub zwracanego do sieci trakcyjnej (hamowanie odzyskowe) w funkcji prędkości (km/h) - zawiera informacje techniczne, które nie są łatwo dostępne dla osób niezwiązanych z Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A., a wykonawca, przy zachowaniu należytej staranności, podjął działania wymienione w wyjaśnieniu dotyczącym tajemnicy przedsiębiorstwa w celu utrzymania ich w poufności,
- 10) Wyjaśnienia dot. tajemnicy przedsiębiorstwa - wobec faktu zasadności zastrzeżenia tajemnicy przedsiębiorstwa przez wykonawcę odnośnie całości dokumentów wymienionych w wyjaśnieniach dotyczących tajemnicy przedsiębiorstwa z dnia 29.05.2025 r., należy uznać, iż objęcie wyjaśnień dotyczących tajemnicy przedsiębiorstwa (w tym załączników do wyjaśnień) tajemnicą przedsiębiorstwa jest zasadne. Wykonawca zawarł w wyjaśnieniach szereg informacji organizacyjnych, które nie są powszechnie znane. Wykonawca podjął, przy zachowaniu należytej

staranności, działania w celu utrzymania w poufności wyjaśnień dot. tajemnicy przedsiębiorstwa należycie stosując art. 18 ust. 3 ustawy Pzp. Załączniki do wyjaśnień dotyczących tajemnicy przedsiębiorstwa z dnia 29.05.2025 r. również zawierają informacje o zastrzeżeniu tajemnicy przedsiębiorstwa dla informacji w nich zawartych.

Wobec powyższego, w ocenie Miejskiego Zakładu Komunikacji w Gorzowie Wielkopolskim sp. z o.o. przedmiotowe wyjaśnienia okazały się wystarczające do wykazania, że zastrzeżone informacje stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa”.

Mając na uwadze powyższe ustalenia należy podnieść, że jedną z podstawowych zasad obowiązujących w systemie zamówień publicznych jest zasada jawności postępowania, a ograniczenie dostępu do informacji związanych z postępowaniem o udzielenie zamówienia może zachodzić wyłącznie w przypadkach określonych ustawą. Zgodnie bowiem z art. 18 ust. 1 i 2 ustawy Pzp postępowanie o udzielenie zamówienia jest jawne, a ograniczenie dostępu do informacji związanych z postępowaniem może zachodzić wyłącznie w przypadkach określonych w ustawie. Natomiast podstawowym wyjątkiem od tej zasady jest wyłączenie udostępniania informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa, na podstawie art. 18 ust. 3 ustawy Pzp, zgodnie z którym w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego nie ujawnia się informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1233 ze zm.), dalej jako: „ustawa Znk”, jeżeli wykonawca, wraz z przekazaniem takich informacji zastrzegł, że nie mogą być one udostępniane oraz wykazał, że zastrzeżone informacje stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa. Z powyższego wynika wprost, że jedną z przesłanek skutecznego zastrzeżenia informacji jako tajemnicy przedsiębiorstwa, jest wykazanie przez wykonawcę, że zastrzeżone informacje w rzeczywistości taką tajemnicę przedsiębiorstwa stanowią, co ma istotne znaczenie z perspektywy zasady jawności postępowania.

Uprawnienie do zastrzeżenia określonych informacji jako tajemnicy przedsiębiorstwa winno być ograniczone do wypadków zaistnienia rzeczywistego zagrożenia uzasadnionych interesów i narażenia na szkodę w wyniku możliwości upowszechnienia określonych informacji. Zasady jawności i przejrzystości postępowania, jak i zasada równego traktowania wykonawców, wymagają, aby wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia mieli pełny dostęp do dokumentów o jawnym charakterze i aby mogli skorzystać ze środków ochrony prawnej dysponując pełną wiedzą o tym, na podstawie jakich informacji zamawiający dokonał wyboru oferty najkorzystniejszej.

W świetle art. 11 ust. 2 ustawy Znk, 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, o ile uprawniony do korzystania z informacji lub rozporządzania nimi podjął, przy zachowaniu należytej staranności, działania w celu utrzymania ich w poufności. Aby dana informacja podlegała ochronie, musi zostać zatem spełniona przesłanka formalna i materialna.

Pierwsza z przesłanek, formalna, jest spełniona, gdy zostanie wykazane, że wykonawca podjął działania w celu zachowania poufności tych informacji. Nie wystarczy samo przekonanie podmiotu dysponującego informacją o działalności przedsiębiorcy, że posiadane przez niego dane mają charakter poufny, musi on jeszcze podjąć konkretne działania w celu ochrony poufności. Zrealizowanie tych działań musi zostać poparte dowodami przekazanymi wraz z wyjaśnieniami wykonawcy.

Przesłanka materialna to obowiązek wykazania, że zastrzeżone informacje mają wartość gospodarczą, tj. dotyczą kwestii, które obiektywnie mogłyby negatywnie wpłynąć na sytuację przedsiębiorcy. Informacje takie muszą mieć choćby minimalną wartość. Wartość gospodarcza powinna mieć wymiar obiektywny, a zatem samo przekonanie o wartości posiadanych przez niego informacji jest niewystarczające. Wartość ta może wyrażać się w sposób pozytywny - poprzez wycenę określonego dobra jako wartości niematerialnej i prawnej (przykładowo, znaku towarowego, prawa autorskiego czy pewnego unikalnego rozwiązania organizacyjnego, mającego trwałe zastosowanie i kreującego pewną wartość), posiadającą określoną wartość, dającą się ująć w określonych jednostkach pieniężnych (wycenić), która zarazem powinna zostać wyceniona jako przynależne uprawnionemu wartości.

Wykonawca winien wykazać zamawiającemu, dlaczego w ramach konkretnego postępowania przetargowego ujawnienie zastrzeżonych informacji może wyrządzić wykonawcy szkodę i w czym upatruje on szkody. Wykonawca winien wykazać związek przyczynowo - skutkowy między ujawnieniem informacji a ewentualną szkodą, a możliwość poniesienia szkody musi być co najmniej uprawdopodobniona. Określenie konkretnych informacji oraz ciężar dowodu wykazania zasadności zastrzeżenia spoczywa na wykonawcy i to nie później niż z dniem składania ofert. Aby określona informacja mogła być uznana za tajemnicę przedsiębiorstwa, przesłanki określone w tym przepisie (wartość gospodarcza informacji, nieujawnienie jej do wiadomości publicznej, działania zmierzające do zachowania poufności) muszą być spełnione łącznie. Brak któregośkolwiek z tych elementów powoduje brak możliwości objęcia danej informacji w postępowaniu ochroną właściwą dla informacji stanowiącej tajemnicę przedsiębiorstwa.

Odnosząc się do uzasadnienia wykonawcy PESA należy zauważyć, że w wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 04.03.2025 r. (Sygn. akt: KIO 394/25, KIO 509/25), Izba stwierdziła m.in., że: „(...) Izba wskazuje, że zasadą w postępowaniu o udzielenie zamówienia jest jego jawność. Dodatkowo zastrzeganie treści całych dokumentów jest dopuszczalne w bardzo wyjątkowych sytuacjach. Nie sposób się w związku z tym zgodzić ze stanowiskiem Zamawiającego,

który podczas rozprawy wskazał, że jego działania były prawidłowe, ponieważ wykonawcy zastrzegli dokumenty w najszerszym możliwym zakresie, a on tę tajemnicę szanował. Zarówno w zakresie załączników do oferty, jak i przedłożonych podmiotowych środków dowodowych wykonawca Solaris zastrzegł całe dokumenty. Zamawiający uznając takie zastrzeżenie za skuteczne pozbawił wykonawcę chociażby możliwości zweryfikowania ich prawidłowości. Zdaniem Izby zasadne jest twierdzenie Odwołującego, że zastrzeżenie przez wykonawcę Solaris treści całych dokumentów miało na celu uniemożliwienie innym wykonawcom dokonanie kontroli złożonej przez niego oferty. Wykonawca Solaris podczas rozprawy wskazał, że taka jest praktyka, że zastrzega się informacje oraz że uzasadnienie zastrzeżenia być może nie jest doskonałe, ale jest wystarczające. Izba wskazuje, że to na Zamawiającym spoczywał ciężar rzetelnego dokonania oceny uzasadnienia z uwzględnieniem podstawowych zasad udzielania zamówień publicznych. W przedmiotowym postępowaniu Solaris w zastrzeżeniu uzasadnienia tajemnicy przedsiębiorstwa załączonym do oferty nie wykazał elementów niezbędnych do skutecznego zastrzeżenia tj. m.in. wartości gospodarczej zastrzeganych informacji. Poprzestał on na zacytowaniu wybranego orzecznictwa oraz gołosłownych, ogólnych stwierdzeniach, które nie pozwalają na określenie, jakie korzyści przyniesie mu zastrzeżenie lub jakich strat pozwoli uniknąć. Podobnie wykonawca Solaris nie wskazał, jakie dokładnie działania podjął w celu zachowania informacji w poufności. Przedłożył co prawda dowody, które również zostały w całości zastrzeżone jako tajemnica przedsiębiorstwa, nie powiązał ich jednak z dokumentami, które zastrzega w niniejszym postępowaniu. Solaris w zastrzeżeniu nie wykazał również tego, że informacje nie są powszechnie znane dla osób, które się nimi zajmują, jak również że nie mogą one ich z łatwością uzyskać. Poprzestał w tym zakresie ponownie na ogólnym i gołosłownym stwierdzeniu, że informacje nie są powszechnie znane. Jak słusznie wskazał Irizar Solaris zastrzegł m.in. informacje dotyczące liczby miejsc pasażerskich, podczas gdy w treści wyjaśnień z 23 stycznia 2025 r. sam podał tę ilość". Z treści powyższego wyroku wynika wprost, że Zamawiający bezpodstawnie uznał za zasadne zastrzeżenie przez wykonawcę Solaris Bus & Coach Sp. z o.o. wszystkich dokumentów złożonych wraz z ofertą".

Uwzględniając powyższe, w odniesieniu do zastrzeżenia tajemnicy przedsiębiorstwa dokonanej przez wykonawcę PESA podkreślić należy, że to wykonawca musi udowodnić, że dane informacje, które zastrzega, stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa. Jednocześnie, nawet w przypadku uznania, iż zastrzeżone informacje mogą stanowić tajemnicę przedsiębiorstwa, ze względu na wartość gospodarczą, jaką posiadają dla wykonawcy, należy badać skuteczność ich zastrzeżenia. Oceniając złożone uzasadnienie należy zwrócić uwagę, że wykonawca przedstawił argumentację o charakterze bardzo uogólnionym, która w znamiennej większości dotyczy łącznie wszystkich zastrzeżonych dokumentów i informacji. Jedynie w nielicznych fragmentach uzasadnienia wykonawca odnosi się do poszczególnych rodzajów dokumentów, nie odnosząc się przy tym do poszczególnych dokumentów odrębnie. Taki sposób sporządzenia uzasadnienia nie może być uznany za realizację dyrektywy zawartej w art. 18 ust. 3 ustawy Pzp

przewidującej obowiązek wykazania, że zastrzeżone informacje stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa. Nakaz ustawowy należy rozumieć jako konieczność wykazania zasadności utajnienia w stosunku do każdej odrębnej informacji. Wykonawca chcący skorzystać z uprawnienia do zastrzeżenia tajemnicy przedsiębiorstwa zobligowany jest do wykazania względem każdej zastrzeganej informacji zaistnienia przesłanki materialnej zastrzeżenia – tj. charakteru danej informacji oraz jej wartości gospodarczej. W orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej wskazuje się w tym kontekście, że „Nie jest rolą Zamawiającego dochodzenie, które informacje z szeregu przedstawionych wykonawca uważa za przedstawiające rzeczywistą wartość gospodarczą i jak należy identyfikować tę wartość. To na Wykonawcy spoczywa obowiązek, zgodnie z którym ma on w uzasadnieniu zastrzeżenia dokonać wykazania przesłanek umożliwiających uznanie informacji za tajemnicę przedsiębiorstwa, by Zamawiający bez większych problemów mógł te dane zidentyfikować. Wykazanie przesłanki wartości gospodarczej nie musi oznaczać podania konkretnej wartości. Może ono polegać na rzeczowym uzasadnieniu, złożeniu wyjaśnień, w zależności od charakteru informacji bazowych. Wartość tę można omówić i wykazać w odniesieniu do każdej z zastrzeganych informacji” (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 14 listopada 2023 r., sygn. akt KIO 3248/23).

Wykonawca PESA nie omówił i nie wykazał wartości w sposób konkretny w odniesieniu do każdego zastrzeganego dokumentu. W uzasadnieniu wykonawca wskazuje, że zastrzegane informacje mają charakter techniczny, technologiczny i organizacyjny. Jednakże, ze względu na znaczną liczbę zastrzeganych dokumentów i ich różnorodność, ogólne twierdzenia o charakterze tych informacji i ich wartości gospodarczej są niewystarczające. W przedłożonym uzasadnieniu wykonawca zaniechał szczegółowego omówienia wartości gospodarczej w odniesieniu do dokumentów, których zastrzeżenie tajemnicy dotyczy, jak również nie wykazał, w jaki sposób pozyskanie zastrzeżonych informacji i dokumentów pozwoliłoby innym wykonawcom na uzyskanie przewagi konkurencyjnej lub jaki realny skutek może to wywrzeć na jego sytuację rynkową, w szczególności utrudnić lub uniemożliwić wykonawcy udziału w kolejnych postępowaniach. Wykonawca nie wykazał, że takie ryzyko faktycznie występuje lub kiedykolwiek wykonawcy dotyczyło.

Ponadto odnosząc się do uzasadnienia wykonawcy należy zauważyć, że zastrzeżone dokumenty stanowią wypełnione formularze/wzory sporządzone przez zamawiającego. Wymagały one zasadniczo jedynie potwierdzenia spełnienia poszczególnych parametrów opisanych przez zamawiającego, stanowiących opis przedmiotu zamówienia. Dane te nie pochodziły zatem od wykonawcy i nie stanowiły ich unikalnego know-how. Były to podstawowe parametry autobusów oczekiwane przez zamawiającego, dlatego samo potwierdzenie ich spełnienia nie stanowi ujawnienia informacji technicznej wykonawcy, które mogłoby spowodować szkodę dla wykonawcy. Co więcej, w żadnym z ww. dokumentów nie jest opisany ani wyjaśniony proces konstrukcji pojazdu, nie przedstawiono również technologii

produkcji tramwaju czy też jego kluczowych części. Dokumenty te zawierają wyłącznie oświadczenie co do posiadania lub nie danego parametru, ewentualnie wizualizacji i rysunków. Z kolei dane, które wykonawca wpisywał samodzielnie, stanowią podstawowe dane techniczne pojazdu, które z pewnością nie ujawniają procesu technologicznego stosowanego w przedsiębiorstwie wykonawcy.

Ponadto należy zauważyć, że wykonawca zastrzegł jako tajemnicę przedsiębiorstwa wyjaśnienia dotyczące tajemnicy przedsiębiorstwa a zatem informacje świadczące o tym, dlaczego określona informacja została uznana za tajemnicę przedsiębiorstwa, dlaczego informacja nie powinna być ujawniana osobom trzecim, która wykazuje poufny charakter zastrzeganych informacji i ich wartość gospodarczą a ponadto wskazuje działania, jakie podjęto w celu zachowania ich w poufności. Na podstawie treści złożonych wyjaśnień wykonawcy powinni mieć możliwość oceny czy dane informacje rzeczywiście spełniają przesłanki tajemnicy przedsiębiorstwa. KIO potwierdziła wielokrotnie w swoim orzecznictwie, że uzasadnienie powinno być jawne bowiem wykonawcy uczestniczący w postępowaniu również muszą mieć możliwość weryfikacji zasadności zastrzeżenia. W wyroku z dnia 2 września 2022 r. KIO wskazała, że: *„Samo uzasadnienie jest elementem jawnym, ma ono służyć weryfikacji prawidłowości wykazania przez wykonawcę objęcia tajemnicą przedsiębiorstwa składnych dokumentów”* (KIO 2194/22). Zatem co do zasady, zastrzeżenie uzasadnienia/wyjaśnień tajemnicy przedsiębiorstwa należy uznać za bezskuteczne. Ponadto elementy uzasadnienia/wyjaśnień nie spełniają przesłanek przewidzianych względem informacji będących tajemnicą przedsiębiorstwa, ponieważ nie mają samodzielnej wartości gospodarczej ani nie podlegają szczególnej ochronie w ramach działalności przedsiębiorstwa.

W związku z powyższym, zamawiający poprzez uznanie ww. dokumentów/informacji złożonych przez wykonawcę Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A., w tym uzasadnienie/wyjaśnienie dotyczące tajemnicy przedsiębiorstwa, za skutecznie objętych tajemnicą przedsiębiorstwa - pomimo braku wykazania przez wykonawcę, że zastrzeżone informacje stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa a tym samym, poprzez niedokonanie odtajnienia informacji objętych tajemnicą przedsiębiorstwa oraz ww. wyjaśnień i niepoinformowanie wykonawców o powyższym, naruszył treść art. 18 ust. 3 ustawy Pzp w zw. z art. 11 ust. 2 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1233 ze zm.).

Stwierdzone naruszenie nie miało wpływu na wynik postępowania.

Ponadto informuję, że zgodnie z art. 617 ustawy Pzp, od wyniku kontroli uprzedniej zamawiającemu przysługuje prawo wniesienia do Prezesa Urzędu umotywowanych zastrzeżeń w terminie 7 dni od dnia doręczenia informacji o wyniku kontroli uprzedniej.

Prezes Urzędu Zamówień Publicznych przeprowadza kontrolę w zakresie zgodności z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych działań lub zaniechań zamawiającego. Kontrola prowadzona jest niezależnie od kontroli innych instytucji i organów, prowadzonych w oparciu o obowiązujące przepisy prawa.

Z up. Prezesa UZP