

Łódź, 15.11.2024 r.

Dotyczy: Wyroby medyczne do transfuzji i infuzji II**Znak sprawy:** ZP-24-107UN**OŚWIADCZENIE O OBJĘCIU INFORMACJI TAJEMNICĄ PRZEDSIĘBIORSTWA**

Działając w imieniu Wykonawcy SKAMEX Spółka Akcyjna ul. Częstochowska 38/52 – dalej „Firma”-, mając na względzie art. 8 ust. 3 ustawy prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2018 r. 1986 ze zm. – zwanej dalej „ustawą”) oświadczam niniejszym, że dane znajdujące się w przedłożonych w dniu 15.11.2024 r. dokumentach, t. j. **w zakresie zadania 4 pozycja 1 dane techniczne i materiałowe** objęte są tajemnicą przedsiębiorstwa.

Zgodnie z art. 11 ust. 2 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 419 z późn. zm.) 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. Przedstawione dokumenty, t. j. **w zakresie zadania 4 pozycja 1 dane techniczne i materiałowe** stanowią nie tylko tajemnicę przedsiębiorstwa, ale też:

- a) pozostają nieujawnione do wiadomości publicznej, zwłaszcza w takim zestawieniu jak zaprezentowane;
- b) posiadają wartość gospodarczą
- c) zastrzegając ich treść podejmujemy niezbędne działania w celu zachowania ich poufności – w szczególności należy podkreślić iż Firma przekazała swoim pracownikom oraz współpracownikom odpowiednie wytyczne wskazujące, że dana informacja ma charakter poufny, a jej rozpowszechnianie jest zakazane. W Firmie obowiązują również odpowiednie regulacje, regulaminy i procedury które uniemożliwiają przekazywania oraz rozpowszechniania tych informacji. Wszyscy pracownicy, współpracownicy oraz osoby świadczące usługi na podstawie innych stosunków prawnych są zobligowani dostosowania się do w.w. regulaminów i procedur.

Zasadnym jest zatem twierdzenie, że udostępnienie tych informacji innym wykonawcom, dysponującym informacjami technicznymi udostępnionymi przez Zamawiającego, mogą, prowadzić do pozyskania informacji o umowach jakie ma zawarte Firma. W odniesieniu do złożonych dokumentów, należy podkreślić, że ich treść obejmuje informacje, które z punktu widzenia naszej Firmy posiadają wartość gospodarczą, a ich rozpowszechnianie może zagrażać konkurencyjnej pozycji Firmy, jako przedsiębiorstwa funkcjonującego na rynku dostaw m.in. asortymentu medycznego, zwłaszcza w regionach kraju, gdzie dostawy mają być realizowane. Analiza ich treści wyraźnie pokazuje, że zawierają one cenne informacje, które potencjalnie mogłyby umożliwić przedsiębiorcom prowadzącym konkurencyjną wobec naszej spółki działalność zapoznanie się ze źródłem pochodzenia oraz cechami asortymentu, który jest przedmiotem zamówienia. Jeżeli w którymkolwiek z postępowań, w których startujemy, przedmiotowe dokumenty są wymagane, zawsze obejmujemy je tajemnicą przedsiębiorstwa. Źródło pochodzenia towarów ma bezpośrednie przełożenia na aspekty ekonomiczne działania naszej Firmy oraz naszą pozycję konkurencyjną w odniesieniu do innych uczestników procedur przetargowych. Pozyskanie dostawców których produkty charakteryzują się zrównoważonym bilansem ceny w odniesieniu do jakości oferowanego towarów ma podstawowe znaczenie na rynku konkurencyjnych dostaw. Ochrona informacji dotyczących źródeł dostaw

ma tu zasadnicze znaczenie. Szczególną wartość gospodarczą mają w zwłaszcza informacje najbardziej aktualne. Należy bowiem zwrócić uwagę, że często ważny jest nie tylko fakt pozyskania określonej informacji, ale także czas, w którym daną informację można uzyskać. Z pewnością ujawnienie tych danych pozwalałoby konkurencyjnym przedsiębiorcom zdobyć lub zwiększyć przewagę konkurencyjną nad naszą Firmą. Konieczna jest zatem ochrona interesu Firmy przed podobnym zagrożeniem.

Zwracam także uwagę, że dane objęte tajemnicą nie są powszechnie dostępne, także w ramach samej Firmy. Złożone dokumenty tj. **w zakresie zadania 4 pozycja 1** nie były ujawniane nigdy do wiadomości publicznej. Zawierają ponadto informacje nieznane ani ogółowi rynku ani osobom, które ze względu na prowadzoną działalność mogłyby być zainteresowane jej posiadaniem. Zastrzeżone informacje są wynikiem organizacji Firmy i są kluczowe dla zapewniania przez wykonawcę elementów rynkowej przewagi. Należy również wskazać, że informacje, które wpływają na pozycję przedsiębiorcy na rynku posiadają taką wartość. Przedmiotowe informacje z pewnością spełniają wszystkie cechy.

Obowiązujące w naszej Firmie procedury dotyczące ochrony informacji poufnych dotyczą także źródeł pochodzenia towarów, niektórych kategorii kontraktów i uzyskiwanych po ich realizacji referencji, w szczególności dotyczą dostaw wymienionych w wykazie. Takie środki podjęte przez Firmę wskazują na wypełnienie dyspozycji ustawowej o podjęciu niezbędnych działań w celu zachowania ich poufności.

Stanowią zatem, w rozumieniu przepisów ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, tajemnicę przedsiębiorstwa.

W orzecznictwie przyjmuje się, że informacja ma charakter technologiczny, techniczny, jeśli dotyczy sposobów wytwarzania, formuł chemicznych, wzorów i metod działania. Za informację organizacyjną przyjmuje się całokształt doświadczeń i wiadomości przydatnych do prowadzenia przedsiębiorstwa, niezwiązanych bezpośrednio z cyklem produkcyjnym. Inne informacje mające wartość gospodarczą, to w szczególności informacje handlowe, dane obrazujące wielkość produkcji i sprzedaży, źródła zaopatrzenia i zbytu, informacje związane z działalnością marketingową, a przede wszystkim know-how przedsiębiorcy. (Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 2016-09-19, KIO 1633/16). Mając na względzie, iż art. 8 ust. 3 ustawy prawo zamówień publicznych nakazuje nie później niż w terminie składania ofert zastrzeżenie określonych informacji jako stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa biorąc pod uwagę, że możliwość objęcia tajemnicą przedsiębiorstwa, dokumentów składanych po terminie składania ofert (na wezwanie Zamawiającego) potwierdzona została bardzo bogatym orzecznictwem (m.in. wyrok z 22 maja 2017 r, KIO 926/17 „Przy takim sposobie wypełnienia formularza JEDZ, żadne informacje związane z doświadczeniem oraz personelem nie zostały ujawnione w ofercie i dopiero składając dokumenty na wezwanie Zamawiającego A. prezentowało informacje, które w części stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa. W tej sytuacji argument Odwołującego o potrzebie zastrzeżenia informacji już w ofercie nie potwierdził się. Dopiero bowiem w uzupełnionych dokumentach A. prezentowało informacje o osobach oraz usługach”, dla uniknięcia jakichkolwiek nieporozumień składamy w załączeniu dokumenty, które obejmujemy skutecznie tajemnicą przedsiębiorstwa.

Pragniemy wskazać również za wyrokiem KIO z 30 marca 2018 r. (KIO 469/18) wykonawca dokonujący zastrzeżenia tajemnicy przedsiębiorstwa nie jest zobowiązany do przedkładania dowodów dla wykazania

okoliczności posiadania charakteru tajemnicy przedsiębiorstwa przez informacje, którym walor ten przypisuje. Wbrew twierdzeniom odwołującego nie sposób uznać, że wykonawca ma obowiązek przedłożenia dowodów, na co wskazuje literalne brzmienie art. 8 ust. 3 ustawy Pzp, który nie stanowi o udowodnieniu, a jedynie wykazaniu i nie można nakładać na wykonawcę dalej idących obowiązków niż to wynika z treści przepisu (por. np. wyrok z dnia 12 czerwca 2017 r., KIO 1015/17).

Należy nadto zauważyć, że treść art. 11 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, wynika iż wykazane okoliczności odnośnie tajemnicy przedsiębiorstwa mają zostać uprawdopodobnione a nie udowodnione.