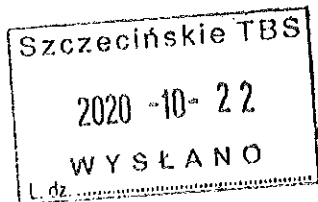


SZCZECIŃSKIE TOWARZYSTWO  
BUDOWNICTWA SPOŁECZNEGO  
Sp. z o.o.  
70-302 Szczecin ul. Boh. Gella W-go 1A  
tel. 91 430 91 00, fax 91 430 91 45  
KRS: 0000147811 NAD, Rejonowy  
Sąd (pieczęć Nagłowkowa) Szczecin  
XIII Wydział Gospodarczy Krajowego  
Rejestru Sądowego  
MIO 062.13 60.320 REGON 941015688

Szczecin dnia 21 października 2020 r.



#### DECYZJA nr 1/2020

Na podstawie art. 5 ust. 2 i art. 16 ust. 1 w związku z art. 17 ust. 1 ustawy z dnia 06.09.2001 r. o dostępie do informacji publicznej (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 1429 z późniejszymi zmianami), po rozpatrzeniu wniosku radcy prawnego Pawła Furtak z dnia 08.10.2020 r. dotyczącego udostępnienia kosztorysu ofertowego wraz z tabelą elementów scalonych i zestawieniem materiałów oraz harmonogramu rzeczowo-finansowego złożonych przez Przedsiębiorstwo Wielobranżowe EBUD – Przemysłówka sp. z o.o. do umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia postępowania przetargowego Pn 46/DI/2020 na „Budowę osiedla mieszkaniowego Wrzosowe Wzgórze etap II (dawna nazwa osiedla Glinki) przy ul. Szosa Polska w Szczecinie”

#### ODMAWIA SIĘ UDOSTĘPNIENIA INFORMACJI PUBLICZNEJ W ZAKRESIE:

udostępnienia kosztorysu ofertowego wraz z tabelą elementów scalonych i zestawieniem materiałów

#### UZASADNIENIE

W dniu 08.10.2020 r. wpłynął do Szczecińskiego Towarzystwa Budownictwa Społecznego sp. z o.o. (dalej: Szczecińskie TBS) w formie elektronicznej wniosek radcy prawnego Pawła Furtak, w którym wnioskodawca, powołując się na art. 2 ust. 1 ustawy o dostępie do informacji publicznej w związku z art. 139 ust. 3 ustawy prawo zamówień publicznych, domaga się przesłania mu w formie elektronicznej następujących dokumentów:

1. kosztorysu ofertowego wraz z tabelą elementów scalonych i zestawieniem materiałów
2. harmonogramu rzeczowo-finansowego

złożonych przez Przedsiębiorstwo Wielobranżowe Ebud-Przemysłówka sp. z o.o. z siedzibą w Bydgoszczy do umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia postępowania przetargowego Pn 46/DI/2020 na „Budowę osiedla mieszkaniowego Wrzosowe Wzgórze etap II (dawna nazwa osiedla Glinki) przy ul. Szosa Polska w Szczecinie”

Stosownie do treści art. 5 ust. 1 ustawy o dostępie do informacji publicznej, prawo do informacji podlega ograniczeniu w zakresie i na zasadach określonych w przepisach o ochronie informacji niejawnych oraz o ochronie innych tajemnic ustawowo chronionych. Tajemnicą ustawowo chronioną jest tajemnica przedsiębiorstwa, o której mowa w ustawie z dnia 16 kwietnia 1993 r.

o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji. Artykuł 11 ust. 4 ww ustawy stanowi, że przez tajemnicę przedsiębiorstwa rozumie się nieujawnione do wiadomości publicznej informacje techniczne, technologiczne lub organizacyjne przedsiębiorstwa lub inne informacje mające wartość gospodarczą, co do których przedsiębiorca podjął niezbędne działania w celu zachowania ich poufności.

Przedkładając kosztorysy ofertowe Wykonawca tj. Przedsiębiorstwo Wielobranżowe „EBUD”-Przemysłówka Sp. z o.o. (dalej: P.W. EBUD), zastrzegł że są to dokumenty objęte tajemnicą przedsiębiorstwa, wnosząc o ich utajnienie i nie udostępnianie osobom trzecim.

Uzasadniając powyższe, P.W EBUD (Wykonawca) wskazał, że kosztorysy zawierają szczegółową kalkulację ceny ofertowej ujętej w ofercie złożonej przez P.W EBUD i określają koszty przypisane do określonego zakresu robót (zakresu opisanego nazwą danej pozycji kosztorysowej oraz odpowiednim fragmentem dokumentacji) stanowiąc pośrednio informację na temat organizacji przedsiębiorstwa Wykonawcy. Sposób przypisania kosztów do danego zakresu robót jest efektem zdobytego przez P.W. EBUD know-how, które spółka ta wypracowała świadcząc roboty budowlane na rynku na przestrzeni kilkudziesięciu lat, przez co informacje te posiadają dla niej wartość gospodarczą. Kosztorysy obrazują w jaki sposób P.W EBUD określa (wycenia) koszty wykonania poszczególnych robót, w jaki sposób grupuje i dzieli koszty, w jaki kształtuje zysk i jak przypisuje go do poszczególnych elementów wyceny, a także - w jaki sposób i w jakich obszarach minimalizuje koszty oraz w jaki sposób zamierza zorganizować proces budowlany.

Powyższe skutkuje tym, że każdy inny podmiot trzeci, profesjonalnie działający na rynku robót budowlanych, w oparciu o zapisy SIWZ, w tym dokumentacji przetargowej, mógłby na podstawie danych zawartych w zastrzeżonych kosztorysach, w szczególności na podstawie cen jednostkowych, odtworzyć zastosowany przez P.W EBUD mechanizm kalkulacji cen w sposób umożliwiający mu ustalić tendencje i trendy wykorzystywane przez P.W EBUD oraz stałe elementy strategii budowania ceny ofert.

Struktura cenowa poszczególnych pozycji kosztorysowych daje bowiem podstawę do stworzenia algorytmu działania wykonawcy, na podstawie którego możliwym byłoby odczytanie w jakich obszarach (w jakich grupach poszczególnych pozycji kosztorysowych) wykonawca uzyskuje mniejsze koszty realizacji robót w stosunku do innych wykonawców. Informacje te mają dla P.W EBUD wymierną wartość gospodarczą.

Zasady kalkulacji, które P.W EBUD zastosowała w postępowaniu przetargowym na „Budowę osiedla mieszkaniowego Wrzosowe Wzgórze etap II (dawna nazwa osiedla Glinki) przy ul. Szosa Polska w Szczecinie” są bowiem wspólne dla wszystkich kalkulacji opracowywanych przez spółkę w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego, w których P.W EBUD składa oferty i stanowią wynik jej doświadczeń związanych z funkcjonowaniem na rynku budowlanym, w efekcie pozwalając zdecydować o przewadze konkurencyjnej na rynku.

Kosztorysy sporządza są przez P.W. EBUD z uwzględnieniem znacznego stopnia ich

szczegółowości, co powoduje że można z nich odczytać np. takie elementy jak wartość zakupu poszczególnych usług od podwykonawców czy wartość zakupu poszczególnych materiałów służących do realizacji zamówienia, co bez wątpienia z punktu widzenia przedsiębiorstwa ma charakter istotnej informacji gospodarczej.

Nadto nie sposób pominąć okoliczności, iż przedmiot zamówienia w niniejszym postępowaniu wymaga wykonania robót powtarzalnych, które są wykonywane również w innych podobnych kontraktach. Przy poziomie szczegółowości kalkulacji można założyć, że pozycje o takim samym lub zbliżonym zakresie będą wykonywane w ramach kolejnych postępowań.

P.W EBUD mogłoby więc ceny jednostkowe zastosować w kolejnych postępowaniach, czego nie będzie mogła uczynić, jeżeli ceny te zostaną ujawnione konkurencji. W takiej sytuacji, na potrzeby kolejnych postępowań, P.W EBUD będzie musiała na nowo wyceniać określone zakresy robót poszukując dalszych oszczędności, odmiennie grupując koszty wspólne, ustalając inne poziomy zysku i wyceny ryzyka itd.

Konieczność zatem ujawniania cen jednostkowych prowadzić będzie do utraty przez P.W EBUD możliwości efektywnego konkurowania w kolejnych postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego, generując tym samym po jej stronie straty (utracone zyski z realizacji kolejnych, potencjalnych zamówień).

P.W EBUD powołał się na ugruntowaną linię orzecznictwą, zgodnie z którą informacje pozwalające na ujawnienie zastosowanej metody kalkulacji ceny, kalkulacje oraz konkretne dane cenotwórcze stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa będącą przedmiotem ochrony (tak wyrok KIO z dnia 14 maja 2013 r. sygn.akt: KIO 908/13, podobnie wyrok SO w Katowicach z dnia 8 maja 2007 r., sygn.akt XIX Ga 167/07)

Wartość gospodarcza 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 trwale zastosowanie i kreującego pewną wartość) posiadającą wartość dającą się ująć w jednostkach pieniężnych (wycenić), która zarazem powinna zostać wyceniona jako przynależne uprawnionemu wartości (co do przedsiębiorstwa może znaleźć uchwytny wymiar w dokumentach księgowych oraz w sprawozdaniu finansowym jako wartość niematerialna i prawna). Przejawem tej wartości w konkretnej sytuacji może być także potencjalna szkoda, jaką wykonawca może ponieść w razie gdyby informacja została upowszechniona szerszemu gronu podmiotów (tak: wyrok KIO z dnia 19 stycznia 2015 r., KIO 2784/14).

Zdaniem P.W EBUD tak właśnie jest w przedmiotowej sprawie. Kosztorysy robót zawierają bowiem szereg informacji, które przy analizie poszczególnych pozycji kosztorysowych umożliwiają odtworzenie mechanizmów mogących mieć charakter tajemnicy przedsiębiorstwa. Pozyskanie przez podmioty trzecie wiedzy o stosowanych przez P.W EBUD zasadach kalkulacji ceny i organizacji pracy może doprowadzić do powstania po stronie P.W EBUD szkody związanej z utratą możliwości efektywnego konkurowania o zamówienia.

Szczecińskie Towarzystwo Budownictwa Społecznego spółka z o.o. po przeanalizowaniu przesłanek zastrzeżenia przez P.W EBUD tajemnicy przedsiębiorstwa w odniesieniu do kosztorysów ofertowych, uznała, że stanowią one informacje podlegające ochronie, czego efektem jest decyzja o odmowie udostępnienia kosztorysów. Dodatkowo Szczecińskie TBS wskazuje, że zgodnie ze SIWZ kosztorysy ofertowe nie stanowiły części oferty, a obowiązek ich przedłożenia ziścił się dopiero po podpisaniu umowy, zatem informacje zawarte w kosztorysach nie miały wpływu na wybór Wykonawcy.

### POUCZENIE

Stosownie do treści art. 17 § 2 ustawy z dnia 06.09.2001 r. o dostępie do informacji publicznej (Dz.U. z 2019 r. poz. 1429 z późniejszymi zmianami), Wnioskodawca może zwrócić się do Szczecińskiego Towarzystwa Budownictwa Społecznego sp. z o.o. o ponowne rozpatrzenie sprawy w terminie 14 dni od dnia doręczenia niniejszej decyzji.

PREZES ZARZĄDU

mgr inż. Krzysztof Szokowska

.....  
(podpis osoby uprawnionej do reprezentowania Szczecińskiego  
Towarzystwa Budownictwa Społecznego sp. z o.o. )

Otrzymują:

- ① Adresat – list polecony z.p.o.
2. STBS a.a.