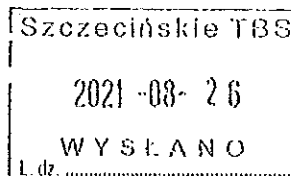


**SZCZECIŃSKIE TOWARZYSTWO
BUDOWNICTWA SPOLECZNEGO**

Sp. z o.o.
70-302 Szczecin ul. Boh. Getta W-go 1A
tel. 91 430 91 00, fax 91 430 91 45
KRS 0000157810 Sąd Rejonowy
Szczecin-Centrum w Szczecinie
XIII Wydział Gospodarczy Krajowego
Rejestru Sądowego
NIP 852-18-50-722 REGON 811015666

Szczecin, dnia 26 sierpnia 2021 r.



DECYZJA nr 2/2021

Na podstawie art. 138 § 1 ustawy Kodeksu postępowania administracyjnego (tj. Dz.U z 2021 r. poz. 735 z późniejszymi zmianami) w związku z art. 16 ust. 1 i art. 17 ust. 1 oraz art. 5 ust. 2 ustawy z dnia 06.09.2001o dostępie do informacji publicznej (tj. Dz.U. z 2020r. poz. 2176), po rozpatrzeniu wniosku Calbud sp. z o.o. z dnia 11 sierpnia 2021 r. o ponowne rozpoznanie sprawy dotyczącej udostępnienia kosztorysów ofertowych sporządzonych przez Prime Construction spółka z ograniczoną odpowiedzialnością spółka komandytowa w ramach umowy i przetargu dotyczącego „Rewitalizacji obszaru obejmującego kwartał śródmiejski oznaczony numerem 36 ograniczony Aleją Wojska Polskiego oraz ulicami Bohaterów Getta Warszawskiego, Bl. Królowej Jadwigi, Małkowskiego, Ks. Bogusława X w Szczecinie”

**UTRZYMUJE SIĘ W MOCY DECYZJĘ nr 1/2021 z dnia 2 sierpnia 2021r.
ODMAWIACĄ UDOSTĘPNIENIA INFORMACJI PUBLICZNEJ
W ZAKRESIE**

kosztorysów ofertowych sporządzonych przez Prime Construction spółka z ograniczoną odpowiedzialnością spółka komandytowa

UZASADNIENIE

W dniu 16.08.2021 r. wpłynął do Szczecińskiego Towarzystwa Budownictwa Społecznego sp. z o.o. (dalej: Szczecińskie TBS) wniosek o ponowne rozpoznanie sprawy dotyczącej decyzji nr 1/2021 z dnia 2 sierpnia 2021r. odmawiającej udostępnienia kosztorysów ofertowych sporządzonych przez Prime Construction spółka z ograniczoną odpowiedzialnością spółka komandytowa w ramach umowy i przetargu dotyczącego „Rewitalizacji obszaru obejmującego kwartał śródmiejski oznaczony numerem 36 ograniczony Aleją Wojska Polskiego oraz ulicami Bohaterów Getta Warszawskiego, Bl. Królowej Jadwigi, Małkowskiego, Ks. Bogusława X w Szczecinie”

Wnioskodawca w uzasadnieniu wniosku wskazał m.in., że umowa zawarta w wyniku postępowania przetargowego stanowi zgodnie z danymi podanymi przez STBS sp. z o.o. informację publiczną a kosztorysy stanowią jej część. Kosztorysy stanowią dokument na podstawie którego nastąpi wydatkowanie środków finansowych przez podmiot korzystający ze środków publicznych. Wnioskodawca przywołał również orzeczenia Sądu, które jego zdaniem przemawiają za obowiązkiem udostępnienia kosztorysów.

Po przeanalizowaniu treści ww wniosku, Szczecińskie TBS sp. z o.o. nie znalazła podstaw do zmiany

wcześniejszego stanowiska. Argumentując powyższe, należy wskazać co następuje:

W pierwszej kolejności wskazać należy, że przywołane przez wnioskodawcę orzecznictwo dotyczyło innego stanu faktycznego. Analizując kwestie udostępnienia określonych informacji każdorazowo należy odnosić ją do realiów konkretnej sprawy. Przede wszystkim wskazać należy, że kosztorysy jakich udostępnienia domaga się wnioskodawca nie stanowią kosztorysów inwestorskich, o których jest mowa w art. 33 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych i których dotyczy jedno z przywołanych przez wnioskodawcę orzeczeń. Obowiązek sporządzenia kosztorysów, których udostępnienia domaga się wnioskodawca ziszcza się dopiero po zawarciu umowy w stosunku do wykonawcy który tę umowę zawarł, a więc już po zakończeniu postępowania przetargowego i pozostaje bez wpływu na wybór wykonawcy. Co więcej, w przedmiotowej sprawie, jak wynika z treści SIWZ, przekazane przez Zamawiającego przedmiary robót nie są materiałem wiążącym dla Wykonawcy. Podane w przedmiarach robót podstawy nakładów w postaci odpowiednich tablic KNR użyte zostały (co wyraźnie zostało w SIWZ wskazane) w celu pełniejszego opisu robót. Wykonawca sam przygotowuje zestawienie planowanych prac i przewidywanych kosztów. Podana podstawa nie stanowi obowiązującej Wykonawcy podstawy przy kalkulacji ceny, gdyż podstawą dla Wykonawcy winna być jego kalkulacja własna wynikająca z rachunku ekonomicznego, wykonanego w oparciu o dokonaną wizję lokalną i dokumentację projektową, specyfikację techniczną wykonania i odbioru robót oraz SIWZ, z zastrzeżeniem że wskazana przez Wykonawcę łączna cena ofertowa brutto musi odpowiadać sumie sporządzonych przez Wykonawcę kosztorysów ofertowych.

Powyższe okoliczności jasno wskazują zatem, że kosztorysy ofertowe jakie ma sporządzić wykonawca nie są elementem (częścią) oferty, nie podlegają złożeniu (i weryfikacji) w toku postępowania przetargowego i pozostają bez wpływu na wybór wykonawcy a zatem nie stosuje się do nich zasad jawności odnoszącej się do postępowania przetargowego. Nadto, podstawą ich wykonania jest kalkulacja indywidualna wykonawcy natomiast przedmiary robót przekazane przez Zamawiającego nie są materiałem wiążącym dla sporządzenia kosztorysów.

W tej sytuacji uznać należy, że kosztorys ofertowy może co do zasady zawierać informację związaną z tajemnicą przedsiębiorstwa wykonawcy.

W treści umowy z wykonawcą został zawarty zapis, że stanowi ona informację publiczną (jest to standardowy zapis stosowany przez Szczecińskie TBS) jednocześnie jednak zostało wskazane, że podlega udostępnieniu na zasadach i w trybie określonym w ww ustawie.

Przenosząc powyższe na grunt ustawy o dostępie do informacji publicznej, przywołać należy art. 5 ust. 2 ustawy, zgodnie z którym prawo udostępnienia informacji podlega ograniczeniu ze względu na prywatność osoby fizycznej lub tajemnicę przedsiębiorcy.

Art. 11 ust. 4 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji stanowi, iż 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 poufności.

Jak zostało wskazane w decyzji nr 1/2021 z dnia 2 sierpnia 2021r., przedkładając kosztorysy ofertowe wykonawca tj. Prime Construction Sp. z o.o. Sp.K (dalej: Prime Construction), zastrzegł że są to dokumenty objęte tajemnicą przedsiębiorstwa, wnosząc o ich utajnienie i nie udostępnianie osobom trzecim.

Uzasadniając powyższe, Prime Constraction wskazał, że kosztorysy zawierają informację o kosztach przypisanych przez Wykonawcę do określonego zakresu robót i stanowią pośrednio informację na temat organizacji przedsiębiorstwa Wykonawcy. Sposób przypisania przez Wykonawcę kosztów do danego zakresu robót jest wynikiem wieloletniego doświadczenia a tym samym zdobytego przez niego know-how, które wypracował na przestrzeni lat świadcząc roboty budowlane a przez to informacje te posiadają dla niego niezaprzeczalną wartość gospodarczą. Informacje te w żaden sposób nie zostały upublicznione przez Wykonawcę.

Nadto Prime Constraction wskazał, iż treść tych dokumentów nie została w żaden sposób upubliczniona przez wykonawcę, informacje te nie podlegały udostępnieniu w sposób inny niż opisany w piśmie, wykonawca w ramach prowadzonego przedsiębiorstwa podjął wszelkie kroki mające na celu zachowanie tych danych w tajemnicy m.in. przez zobowiązanie do zachowania ich w tajemnicy przez wszystkie osoby mające dostęp do treści kosztorysów.

Szczecińskie Towarzystwo Budownictwa Społecznego spółka z o.o. po przeanalizowaniu przesłanek zastrzeżenia tajemnicy przedsiębiorstwa w odniesieniu do kosztorysów ofertowych, wydało decyzję o odmowie ich udostępnienia przywołując w tym zakresie stosowne uzasadnienie, w tym linię orzeczniczą potwierdzającą słuszność tego stanowiska.

Stanowisko to Szczecińskie TBS sp. z o.o. podtrzymuje czego efektem jest wydanie niniejszej decyzji.

POUCZENIE

Stosownie do treści art. 21 ustawy z dnia 06.09.2001 r. o dostępie do informacji publicznej (t.j. Dz.U. z 2020 r. poz. 2176) od niniejszej decyzji przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie za pośrednictwem Szczecińskiego Towarzystwa Budownictwa Społecznego sp. z o.o. w terminie 30 dni od daty jej otrzymania. Do skarg rozpoznawanych w postępowaniach o udostępnienie informacji publicznej stosuje się przepisy ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 roku Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi z tym że:

- przekazanie akt i odpowiedzi na skargę następuje w terminie 15 dni od dnia otrzymania skargi
- skargę rozpatruje się w terminie 30 dni od dnia otrzymania akt wraz z odpowiedzią na skargę

PREZES ZARZĄDU

mgr inż. Grażyna Szatkowska

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

Otrzymują:

- Adresat – list polecony z.p.o.
- aa.