

ZP.271.4.2022

Kaliska, 06.05.2022 r.

Odpowiedzi na pytania

1. Prosimy o wyrażenie zgody na modyfikację opisu przedmiotu zamówienia dla część I a) komputer przenośny poprzez modyfikację: 14. Porty USB 2 x USB 3.0 Type - A; 1 x USB 3.1 Type – C oraz 22. Waga max 1,63 kg. Modyfikacja ta nie wpływa znacząco na parametry sprzętu a umożliwi dostawę komputerów renomowanych producentów w konkurencyjnej cenie.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację. Jednocześnie zamieszcza poprawiony załącznik nr 9 – OPZ.

2. W związku z modyfikacją przez Zamawiającego formularza ofertowego wnosimy o jego modyfikację poprzez wydzielenie informacji o producencie i modelu oferowanego sprzętu do osobnego załącznika do OPZ, który w przeciwieństwie do formularza ofertowego, będzie mógł zostać objęty tajemnicą przedsiębiorstwa.

W wyroku z dnia 17 lutego 2016 r., KIO 149/16, Krajowa Izba Odwoławcza uznała, że informacje zawarte w wyjaśnieniach mają wartość gospodarczą, w szczególności dotyczy to takich zagadnień jak: organizacja pracy, logistyka, koszty wykonywania usług, wysokość zysku, kontakty z kontrahentami, ceny uzyskane za podwykonawstwo, ceny materiałów, wielkość rabatów, źródła dostaw. Ponadto sposób kalkulacji ceny zapewniający wykonawcy optymalizację zysków stanowi zbiór wypracowanych w praktyce metod prowadzenia własnej działalności gospodarczej, wpływający na sposób budowania ceny oferty. Ten wypracowany sposób wyceny stanowi istotną dla wykonawcy wartość gospodarczą, albowiem pozwala mu na utrzymywanie jego przewagi konkurencyjnej nad innymi podmiotami, działającymi w tej samej branży. Kalkulacja ceny ofertowej obrazuje sposób działania wykonawcy, organizację pracy i stosowane metody oraz sposób kalkulacji, który po pierwsze pozwalał na zaoferowanie

ZP.271. ceny najkorzystniejszej, a po drugie pozwala na prawidłowe zrealizowanie zamówienia za zaoferowane wynagrodzenie i osiągnięcie zysku, stanowiąc podstawy rentowności

przedsiębiorstwa. Sposoby kalkulacji ceny wypracowywane przez kilka lat, w oparciu o doświadczenie zatrudnianych pracowników i współpracy ze sprawdzonymi podwykonawcami posiadają dla wykonawcy wartość gospodarczą, mają wpływ na utrzymanie jego konkurencyjności na rynku. Krajowa Izba Odwoławcza uznała również, że źródła dostaw, ceny materiałów, usług podwykonawczych, jakie są oferowane wykonawcy wysokość rabatów i zasady otrzymywania tych rabatów są również elementem organizacji przedsiębiorstwa, elementem prowadzonej działalności, wypracowanych kontaktów i posiadają wartość gospodarczą, jako informacje handlowe.

W wyroku z dnia 20 lipca 2012 r., KIO 1432/12, stwierdzono, że „zawarcie w treści wyjaśnień informacji dotyczących podejmowanych przez wykonawcę działań mających na celu obniżenie stosowanych cen, może uzasadniać uznanie tych informacji za tajemnicę przedsiębiorstwa, która nie podlega ujawnieniu. Informacje tego rodzaju, stanowiące element konkurowania na rynku i sposobu uzyskiwania przewagi nad innymi wykonawcami, wyczerpują definicję tajemnicy przedsiębiorstwa”.

Tajemnicę przedsiębiorstwa mogą stanowić także dane o czynnikach cenotwórczych oferty oraz o partnerach handlowych, skoro informacje te zostały objęte ochroną przez wykonawcę i danych tych nie można uzyskać z publicznie dostępnych rejestrów czy dokumentów, a pracownicy wykonawcy zobowiązani są do zachowania tych informacji w poufności, a także nazwiska osób pełniących funkcje nadzorcze na etapie realizacji przedmiotu zamówienia, których ujawnienie na etapie składania i oceny ofert może narazić wykonawcę na negatywne konsekwencje. Nie stoi to w sprzeczności z obowiązkiem ich późniejszego upublicznienia. Podkreślić należy, że tajemnica przedsiębiorstwa może mieć charakter ograniczony czasowo (zob. wyrok z dnia 16 lutego 2018 r., KIO 197/18).

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację Formularza ofertowego. Zgodnie z wyrokiem z dnia 5 stycznia 2018 r., sygn. akt KIO 2652/17, Izba stwierdziła, że informacje tego

ZP.271.4typu te nie mieszczą się w przewidzianym w art. 11 ust. 4 *Ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz.U.2020.1913)* katalogu informacji technicznych,

technologicznych, organizacyjnych lub innych, posiadających dla wykonawcy zastrzegającego wartość gospodarczą.

Wójt Gminy Kaliska

Sławomir Janicki