

STRABAG Sp. z o.o.
Hryniewiczze75/1, 15-213 Białystok/Polska

Powiatowy Zarząd Dróg w Kolnie
ul. Wojska Polskiego 48
18-500 Kolno

Osoba kontaktowa
Marcin Klinicki
tel. 691 164 061
marcin.klinicki@strabag.com

Znak dokumentu
PJ/EE/173/2026

2026-04-13

Dotyczy: „Przebudowa z rozbudową drogi powiatowej nr 1880B ul. M. Konopnickiej w Kolnie – ETAP II”

WYJAŚNIENIA WRAZ Z ZASTRZEŻENIEM TAJEMNICY PRZEDSIĘBIORSTWA

Szanowni Państwo,

W odpowiedzi na wezwanie Zamawiającego z dnia 08.04.2026 r. znak sprawy **PZD.26.3.2026** w sprawie udzielenia wyjaśnień dotyczących zaoferowanej przez nas ceny złożonej oferty, w tym złożenia jednoznacznych wyjaśnień, w tym złożenia dowodów w zakresie wyliczenia ceny.

I. Podstawa uznania w świetle art. 224 ust. 2 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2024 r. poz. 1320 z późn. zm.) –

W imieniu Wykonawcy uprzejmie wyjaśniamy i informujemy, że cena oferty została sporządzona w sposób rzetelny, w oparciu o szczegółową analizę wszelkich aspektów technicznych, organizacyjnych i ekonomicznych realizacji zadania oraz uwzględnia wszystkie wymagania Zamawiającego zawarte w SWZ. Podstawą dokonanej przez Wykonawcę wyceny były również obowiązujące warunki realizacji przedmiotu zamówienia, uwzględniające poziom istniejących i przewidywanych cen rynkowych.

Cena zaoferowana zapewnia ponadto uzyskanie przez Wykonawcę zysku. Wykonawca uwzględnił wszystkie ceny składowe wymagane przez Zamawiającego, tak aby zapewnić rynkowość zaoferowanej ceny.

Wykonawca jest w pełni przygotowany do realizacji zadania będącego przedmiotem naszej oferty, zarówno w zakresie sprzętowym, ludzkim, jak i materiałowym. Przedmiot umowy został wyceniony zgodnie ze wszystkimi udostępnionymi przez Zamawiającego materiałami przetargowymi, a także w oparciu o własne wieloletnie doświadczenie w realizacji podobnych inwestycji i wynikającą z tego znajomość rynku oraz złożone Wykonawcy oferty zainteresowanych firm w wykonaniu określonych

Strona 1 z 34

STRABAG Sp. z o.o.
Hryniewiczze 75/1
15-213 Białystok/Polska
www.strabag.pl

Tel. +48 87 6435409
Faks +48 87 6435409
pl_office.strabag@strabag.com

ING Bank Śląski S.A.
IBAN: 24 1050 0086 1000 0022 7788 8117

STRABAG Sp. z o.o. z siedzibą w Pruszkowie, adres: ul. Parzniewska 10, 05-800 Pruszków, Sąd Rejonowy dla m. st. Warszawy, XIV Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego, nr KRS 0000054588, NIP 521-04-21-928, REGON 010676681, *BDO*000003905 kapitał zakładowy 73.328.000 PLN, posiadamy status dużego przedsiębiorcy w rozumieniu ustawy z 08 marca 2013 o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2019 r. poz. 118 z późn. zm.), tel. +48 22 7144-800, fax +48 22 7144-900, e-mail pl_office.strabag@strabag.com, www.strabag.com

robót i/lub dostawie określonych materiałów, w tym porozumieniach z ewentualnymi przyszłymi podwykonawcami.

Z treści wezwania wynika, że całkowita cena oferty STRABAG na „Przebudowę z rozbudową drogi powiatowej nr 1880B ul. M. Konopnickiej w Kolnie – ETAP II” stanowi jedynie 53,75% wartości zamówienia powiększonej o należny podatek od towarów i usług. **Zamawiający wezwał Wykonawcę do złożenia stosownych wyjaśnień, w tym złożenia dowodów w zakresie wyliczenia ceny przedłożonej oferty.**

Porównanie ceny oferty Wykonawcy STRABAG Sp. z o.o. z cenami pozostałych ofert złożonych w postępowaniu wskazuje, że cena zaoferowana przez STRABAG Sp. z o.o. nie ma charakteru rażąco niskiej. Cena zaoferowana przez STRABAG Sp. z o.o. jest niższa od dwóch konkurencyjnych wykonawców, tj. Przedsiębiorstwo Budownictwa Komunikacyjnego sp. z o.o. oraz BIK-PROJEKT Sp. z o.o. kolejno o 6,37 % i 11,70 % co potwierdza, że cena oferty STRABAG Sp. z o.o. pozostaje na zbliżonym poziomie do cen ofert konkurencyjnych. Ponadto różnica ceny oferty STRABAG Sp. z o.o. w stosunku do średniej arytmetycznej cen wszystkich ofert złożonych w przedmiotowym postępowaniu wynosi 24,34 %, co wskazuje, że cena mieści się w racjonalnych granicach rynkowych i nie odbiega w sposób rażący od poziomu cen oferowanych przez konkurencję oraz potwierdza jej zgodność z poziomem cen rynkowych a także racjonalność przyjętych kalkulacji. Nie można zatem uznać, iż zaoferowana przez nas cena ma charakter rażąco niskiej, gdyż cena oferty STRABAG Sp. z o.o. została skalkulowana w oparciu o te same założenia, identyczny zakres rzeczowy oraz takie same warunki realizacji zamówienia, jakie obowiązują wszystkich Wykonawców uczestniczących w postępowaniu.

– Dowód 1 - porównanie ofert (jawny)

ZAMAWIAJĄCY	13 100 000,00	Brutto
--------------------	----------------------	---------------

	BRUTTO	Różnica od wartości oferty STRABAG	Różnica od wartości Zamawiającego
STRABAG Sp. z o.o.	7 477 566,95	0,00%	-42,92%
Przedsiębiorstwo Budownictwa Komunikacyjnego sp. z o.o., ul. Polygonowa 32, 18-400 Łomża	7 953 682,27	6,37%	-39,28%
BIK-PROJEKT Sp. z o.o., ul. Meblowa 37, 18-400 Łomża	8 352 076,64	11,70%	-36,24%
Przedsiębiorstwo Drogowo-Mostowe w Pisz	9 265 771,73	23,91%	-29,27%

Przedsiębiorstwo Robót Drogowych w Elku Sp. z o.o., ul. Kolonia 1, 19-300 Elk	11 135 446,98	48,92%	-15,00%
Przedsiębiorstwo Handlowo Usługowe UNIROL Sp. z o.o., ul. Robotnicza 7, 19-200 Grajewo	11 602 025,99	55,16%	-11,43%
Średnia wartość wszystkich ofert	9 297 761,76	24,34%	-29,02%

W ocenie Wykonawcy, porównanie zaoferowanych w przetargu cen wskazuje, że wartość realna zamówienia znacznie odbiega od szacunkowej wartości, przewidzianej przez Zamawiającego. Porównanie z cenami ofert nr 2, nr 3 oraz średnią wartością wszystkich ofert – jest jak wskazano wyżej o tyle właściwsze, że dotyczy cen ustalonych w ten sam sposób, dla jednakowego zakresu robót i w tym samym okresie czasu, przeznaczonym na przygotowanie oferty.

Na poparcie naszego stanowiska o tym, że nie zawsze wiarygodnym źródłem powzięcia domniemania rażąco niskiej ceny oferty jest różnica między ceną oferty a szacunkową wartością zamówienia pragniemy wskazać wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z 4 maja 2015r. (KIO 802/15) zgodnie z którym „(...) wartość zamówienia, o której mowa w art. 90 ust. 1 ma być przede wszystkim wartością realną, tj. jak najbardziej odpowiadającą rzeczywistej rynkowej wartości przedmiotu zamówienia. Takie samo założenie przyjmuje się również w art. 35 ust. 1 ustawy, nakazującym zamawiającemu szacowanie wartości zamówienia z należytą starannością. Co do zasady więc należy przyjmować, iż ustalone w ten sposób przez zamawiającego wynagrodzenie wykonawcy (spodziewana cena ofertowa netto) odzwierciedla rzeczywistość i jest wartością zamówienia, o której mowa w art. 90 ust. 1 P.z.p. Jednakże założenie to jest jak najbardziej wzruszalne - w przypadku gdy nie zachodzą wątpliwości, iż wartość zamówienia nie została oszacowana z należytą starannością, a ustalone okoliczności przesądzają o jej zupełnej nieadekwatności w stosunku do rzeczywistej wartości zamówienia, przyjąć można, iż kwota szacowana niegdyś przez zamawiającego nie będzie wywierała określonych skutków prawnych. Z takich względów i w takim przypadku, zamawiający może nie kierować się porównaniem cen ofertowych złożonych w postępowaniu ze swoimi niedysyjszymi szacunkami, ale powinien odnieść je do realnej wartości zamówienia.”

Jak słusznie wskazała Krajowa Izba Odwoławcza w uzasadnieniu wyroku z dnia 1 sierpnia 2014 roku (sygn. akt KIO 1468/14): „Skladanie ofert z ceną niższą od wartości oszacowanej przez zamawiającego jest w postępowaniach przetargowych zjawiskiem naturalnym, które nie może być automatycznie postrzegane jako okoliczność uzasadniająca wątpliwości co do rzetelności kalkulacji ceny. Szczególnie może być to widoczne w szacowaniu przedmiotu zamówienia, które obejmuje swoim zakresem usługi składające się z pracy ludzkiej i kosztów dojazdu czy też kosztów związanych z posiadaniem odpowiednich narzędzi. Wysokość tych kosztów jest pochodną indywidualnych możliwości danego wykonawcy, posiadanego zaplecza technicznego, doświadczenia, posiadanych kontaktów z odpowiednimi

Strona 3 z 34

pracownikami i przebiegiem dotychczasowej współpracy. Koszt wyceny takich elementów cechuje się wysokim stopniem subiektywizmu. Wyceniając przedmiot zamówienia, zamawiający winien mieć na uwadze tę okoliczność. Zamawiający nie zna bowiem indywidualnych możliwości wykonawców i szacując wartość przedmiotu zamówienia musi uwzględnić wszystkie koszty składające się na wykonanie usługi, mimo, iż niektórzy wykonawcy nie będą ich ponosić ze względu na swoje indywidualne możliwości.” Za wyrokiem Izby z dnia 30 lipca 2012 roku, sygn. akt: KIO 1502/12 podnieść również należy, że „z uwagi na indywidualne uwarunkowania każdego z podmiotów (w tym posiadane doświadczenie, urządzenia, sprzęt, materiały, sposób zarządzania przedsiębiorstwem, ilość świadczonych jednocześnie usług na danym terenie), wykonanie zamówienia za taką samą cenę nie będzie możliwe dla każdego wykonawcy. Wykonawca może przedstawić cenę oferty odbiegającą od pozostałych cen zaoferowanych przez innych wykonawców oraz od kwoty, którą zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia, podanej przed otwarciem ofert”.

II. Elementy oferty mające wpływ na wysokość zaoferowanej ceny

Niezależnie od powyższego, Wykonawca przedstawia poniżej wyjaśnienia wraz z konkretnymi informacjami oraz dowodami, które potwierdzają, iż złożona oferta **nie zawiera rażąco niskiej ceny tylko realną cenę rynkową**. Wykonawca przyjmuje, opierając się na wcześniejszych doświadczeniach związanych z prowadzeniem procedury wyłonienia najkorzystniejszej oferty, że intencją Zamawiającego jest zbadanie czy złożona oferta jest kompletna i czy umożliwia wykonanie całości zadanie opisanego w warunkach przetargu.

Kolejno Wykonawca wskazuje, iż sporządził ofertę w sposób rzetelny, w oparciu o szczegółową analizę warunków zamówienia, aspektów technicznych, organizacyjnych i ekonomicznych wykonania prac.

Z uwagi na fakt, że główne elementy oferty, które mają wpływ na wysokość zaoferowanej przez Wykonawcę ceny dotyczą robót branży drogowej, ale również cen materiałów i kosztów organizacji pracy oszczędność wykonania zamówienia oraz możliwość zaoferowania takiej ceny przez Wykonawcę wynikały między innymi z następujących, poniżej wymienionych okoliczności.

II. WYJAŚNIENIA SZCZEGÓŁOWE

1 art. 224 ust. 3 pkt 4 zgodność z przepisami dotyczącymi kosztów pracy, których wartość przyjęta do ustalenia ceny nie może być niższa od minimalnego wynagrodzenia za pracę albo minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę lub przepisów odrębnych właściwych dla spraw, z którymi związane jest realizowane zamówienie oraz zgodności z przepisami z zakresu prawa pracy i zabezpieczenia społecznego, obowiązującymi w miejscu, w którym realizowane jest zamówienie;

Strona 4 z 34

Przy wykonaniu ww. zamówienia Wykonawca będzie przestrzegać wszystkich obowiązujących przepisów z zakresu kosztów pracy. Związane z tym koszty, w tym zapewnienie wszystkim osobom zatrudnionym na podstawie umowy o pracę wynagrodzenia na poziomie co najmniej minimalnego wynagrodzenia za pracę albo minimalnej stawki godzinowej ustalonych na podstawie przepisów Rozporządzenia Rady Ministrów z 11.09.2025 r. w sprawie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz wysokości minimalnej stawki godzinowej w 2026 r. zostały uwzględnione w cenie oferty.

Wykonawca stosownie do wymagań SWZ na potrzeby realizacji robót w wymaganym zakresie korzystać będzie z pracowników fizycznych, których zatrudnia w oparciu o umowy o pracę w rozumieniu Kodeksu pracy. Analogicznie, obowiązku zatrudnienia pracowników fizycznych na podstawie umowy o pracę w zakresie wynikającym z SWZ oraz projektowanych postanowień umowy Wykonawca wymaga od podwykonawców, którzy mieliby zostać zaangażowani w proces realizacji inwestycji. Powyższe gwarantuje, że koszty pracy przyjęte do ustalenia ceny nie mogą być niższe od minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie ustawy z 10.10.2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 2207). Gwarancję tę stanowią przepisy tejże ustawy tj. art. 6 ust. 1 potwierdzający zasadę wynikającą już z samego tytułu ustawy "o minimalnym wynagrodzeniu za pracę" ("minimalny - ograniczony do minimum, sięgający dolnej granicy czegoś, najmniejszy, najniższy" - Słownik języka polskiego, t. II, pod red. M. Szymczaka, Warszawa 1988, s. 181). Zgodnie z powołanym przepisem wysokość wynagrodzenia pracownika zatrudnionego w pełnym miesięcznym wymiarze czasu pracy nie może być niższa od wysokości minimalnego wynagrodzenia.

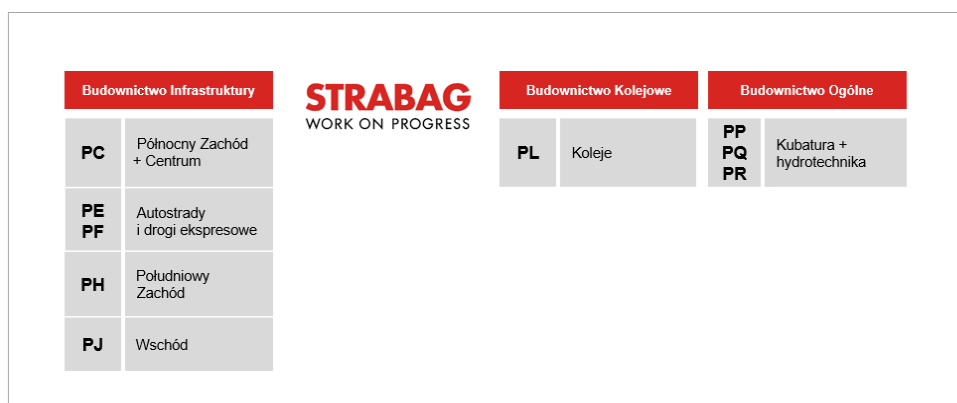
Zgodnie z Rozporządzeniem Rady Ministrów z 11.09.2025 r. minimalne wynagrodzenie od 01.01.2026 r. wynosi 4 806,00 PLN. Żaden z pracowników zatrudnianych przez Wykonawcę nie otrzymuje i nie otrzyma niższego wynagrodzenia niż minimalne. Wykonawca uwzględnił w swojej ofercie stawki wynikające z ww. przepisów.

Kolejny fragment wyjaśnień (do oznaczenia „Koniec tajemnicy przedsiębiorstwa”) w którym Wykonawca przedstawia szczegółowe dane dotyczące sposobu skalkulowania oferty, STRABAG zastrzega jako tajemnicę przedsiębiorstwa i wnosi o jej nieujawnianie. Szczegółowe uzasadnienie ww. zastrzeżenia zawarto w części IV tego pisma.

TAJEMNICA PRZEDSIĘBIOSTWA

Do powyższego wyjaśnienia dołączamy stosowne zaświadczenie Kierownika Działu Kadr i Płac o wysokości wynagrodzeń, które stanowi *Dowód 3b (tajemnica przedsiębiorstwa)*. STRABAG dodatkowo wyjaśniając treść tego dokumentu wskazuje, że do realizacji ww. zamierzenia planuje skierować pracowników należących do podlaskiego oddziału robót drogowych PJ EE, na którego obszarze działania znajduje się gmina Kolno. STRABAG w Polsce podzielony jest bowiem według specjalizacji (w zależności od sektora budownictwa). Poniższe oddaje poniższy rysunek:

Grupa STRABAG w Polsce



Rysunek 1 - struktura Strabag Sp. z o.o. w podziale na sektory budownictwa

W przypadku tego Postępowania – ze względu na jego przedmiot związany z przebudową i rozbudową drogi powiatowej nr 1880B, za realizację tego zamówienia odpowiedzialny w ramach koncernu STRABAG w Polsce ma być Oddział PJ EE z siedzibą w Hryniewiczach, który na terenie województwa podlaskiego i Dyrekcji PJ odpowiada właśnie za projekty budownictwa infrastrukturalnego.

Obszar działania Dyrekcji PJ



Rysunek 2 - schemat organizacyjny Dyrekcji PJ Strabag Sp. z o.o.

Nadto, na dowód zatrudniania przez Wykonawcę pracowników fizycznych wynagrodzeniem wyższym od minimalnego, STRABAG przedkłada poglądowo zanonimizowane umowy o pracę wraz z aneksami wybranych pracowników zatrudnionych na stanowiskach według poniższej tabeli, których zamierza w przypadku wyboru jego oferty skierować do realizacji przedmiotu Postępowania (Dowód 3–tajemnica przedsiębiorstwa).

Lp	Stanowisko	GRUPA
1	Operator walca	Pracownicy Grupy Bitumicznej
2	Robotnik drogowy	
3	Kierowca ciągnika siodłowego z naczepą / Robotnik drogowy	
4	Operator układarki	
5	Operator walca / Robotnik drogowy	
6	Operator walca drogowego / Operator koparko-ładowarki / Operator rozścielacza / Robotnik drogowy	
7	Robotnik drogowy	
8	Kierowca ciągnika	

W umowach o pracę i zawartych do nich aneksach przewidziano wynagrodzenie o pracę dla ww. osób, które wykracza ponad minimalną stawkę obowiązującą w 2026 r. potwierdzając oświadczenie Wykonawcy. Wraz z rzeczonymi umowami, stanowiącym Dowód 3a (tajemnica przedsiębiorstwa), Wykonawca przedkłada listę płac dla pracowników, których ww. umowy dotyczą (zachowując na liście płac tą samą kolejność osób, co w przypadku umów o pracę). Na liście płac poszczególni pracownicy oznaczeni są kodami (liczba 333 to oznaczenie spółki koncernu w tym przypadku chodzi o STRABAG Sp. z o.o., natomiast kod po ukośniku to numer danego pracownika). Zaprezentowana lista płac dotyczy wynagrodzenia i ich części składowych za miesiąc styczeń 2026 r. Dowód ten potwierdza, że

wynagrodzenia pracowników, a tym samym zawarte w umowach z nimi stawki godzinowe uwzględniają wszystkie wymagane składniki wynagrodzenia.

STRABAG na potrzeby skalkulowania kosztów robocizny przyjął stawkę roboczogodziny pracownika fizycznego na poziomie 61,82 zł netto/h. W ramach tej stawki uwzględnione jest stawka godzinowa brutto wynagrodzenia pracowników fizycznych (którą oparto na podstawie umów o pracę zawieranych przez STRABAG, których przykłady wykorzystane także do tej kalkulacji zostały przedstawione w załączeniu), a także koszty pracodawcy, które nie są ujęte w tej stawce, lecz wymóg ich uwzględnienia i odprowadzenia wynika z właściwych przepisów dot. kosztów pracy i zabezpieczenia społecznego. Mowa w tym względzie w szczególności o składce emerytalnej (9,76%), składce rentowej (6,5%), składce wypadkowej (1,67%), funduszu pracy (2,45%), funduszu gwarantowanych świadczeń pracowniczych (0,10%), a także składka PPK w wymiarze 1,5% (przy czym ze względu na fakultatywność przystąpienia pracownika do PPK nie będzie mieć ona zastosowania do każdego pracownika. Łącznie (z uwzględnieniem poziomu składki PPK) jest to 21,98% wynagrodzenia pracownika. Wspomniana wartość (21,98%) objęta jest stawką roboczogodziny przyjętą przez Wykonawcę do kalkulacji ceny. Pozostała część tej stawki roboczogodziny stanowi narzut STRABAG uwzględniający ewentualne ryzyka w postaci np. nadgodzin, czy pracy w dni wolne od pracy.

Jeśli chodzi o kwestię zgodności zatrudnienia pracowników fizycznych z wynagrodzeniem wyższym od minimalnego STRABAG jednocześnie zamierza spełnienie ww. wymogu egzekwować również od podwykonawców i dalszych podwykonawców, z którymi wejdzie w kooperację przy realizacji przedmiotu tego postępowania, jeśli uzyska zamówienie. W tym przypadku Wykonawca uwzględni w umowach podwykonawczych realizację wymagań określonych art. 95 p.z.p., SWZ i projektowanych postanowieniach umowy zamieszczając stosowne postanowienia o zobowiązaniu się przez podwykonawców do zatrudniania osób wykonujących czynności wskazane przez Zamawiającego na podstawie umowy o pracę. Każdy podwykonawca podlegający temu wymaganiu zobowiązany zostanie nie tylko do zatrudnienia ww. osób, lecz również do przekazania odpowiednich dokumentów/dowodów potwierdzających realizację przedmiotowego obowiązku (zarówno przez danego podwykonawcę, jak również jego dalszych podwykonawców). Aby zmobilizować podwykonawców do wykonania ww. zobowiązań Wykonawca przewidział uwzględnienie postanowień dot. naliczenia kar umownych analogicznych do tych, które Zamawiający przewidział we wzorze umowy (oczywiście z uwzględnieniem dyrektyw art. 463 p.z.p.).

- **Dowód 3** – zanonimizowane umowy (tajemnica przedsiębiorstwa)
- **Dowód 3a** – lista płac (tajemnica przedsiębiorstwa)
- **Dowód 3b** – zaświadczenie Kierownika Działu Kadr i Płac (tajemnica przedsiębiorstwa)
- **Dowód 4** - Strabag Sp. z o.o. struktura zatrudnienia 02.2026 (tajemnica przedsiębiorstwa)
- **Dowód 4b** – Średnioroczne zatrudnienie 2020-02.2026 dane miesięczne (tajemnica przedsiębiorstwa)

KONIEC TAJEMNICY PRZEDSIĘBIORSTWA

2 art. 224 ust. 3 pkt 6 zgodności z przepisami z zakresu prawa pracy i zabezpieczenia społecznego, obowiązującymi w miejscu, w którym realizowane jest zamówienie

Przy wykonaniu ww. zamówienia Wykonawca będzie przestrzegać wszystkich obowiązujących na terenie RP przepisów z zakresu prawa pracy i zabezpieczenia społecznego; związane z tym koszty, w tym składki ubezpieczenia społecznego i zdrowotnego, zostały uwzględnione w cenie oferty.

Jak już wspomniano Wykonawca zatrudnia pracowników na umowę o pracę za wynagrodzeniem nie niższym niż minimalne wynagrodzenie za pracę albo w wysokości minimalnej stawki godzinowej. Nadto należy dodać, iż dokonując szacowania ceny wynikającej z oferty uwzględniono również pracowników o wyższych kwalifikacjach i zakresie obowiązków szerszym niż podstawowy, świadczących usługi wyspecjalizowane, których wynagrodzenie przekracza wysokość minimalnego wynagrodzenia za pracę.

Wykonawca podnosi, iż wynagrodzenie należne pracownikom oraz pozostałym osobom świadczącym na jego rzecz pracę będzie obejmować oprócz samego wynagrodzenia także obowiązkowe obciążenia finansowe pracodawcy związane z tym wynagrodzeniem tj. część składek na obowiązkowe ubezpieczenia emerytalne i rentowe, ubezpieczenie wypadkowe, składki na Fundusz Pracy i Fundusz Gwarantowanych Świadczeń Pracowniczych. Zgodność z przepisami z zakresu prawa pracy i zabezpieczenia społecznego w odniesieniu do podwykonawców zostanie zapewniona stosownymi postanowieniami umów podwykonawczych umożliwiającymi STRABAG kontrolę realizacji tych obowiązków przez kontrahentów. Dowodem na powyższe są załączone do tego pisma listy płac (Dowód 3a - tajemnica przedsiębiorstwa), które dowodzą, że Wykonawca uwzględnia wszystkie wymagane przepisami obciążenia związane z zabezpieczeniem społecznym w ramach umów z zatrudnionymi pracownikami i tak samo będzie czynić w związku z realizacją zamówienia, którego dotyczy Postępowanie.

Raporty kontroli Państwowej Inspekcji Pracy przeprowadzonych u Wykonawcy nie wykazują uchybień w zakresie przestrzegania przepisów prawa pracy i przepisów o zabezpieczeniu społecznym. Wykonawca załącza również zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek ZUS – Dowód 5 (jawny) oraz zaświadczenie z US – Dowód 6 (jawny).

Dowód 5 Zaświadczenie ZUS (jawny)

Dowód 6 Zaświadczenie US (jawny)

3. Zgodność z przepisami z zakresu ochrony środowiska.

Wykonawca wskazuje, że w cenie ofertowej uwzględniono wynikające z SWZ wymagania podyktowane potrzebami ochrony środowiska, zabytków i dóbr kultury współczesnej. Złożona oferta jest również zgodna z przepisami z zakresu ochrony środowiska. Wykonawca stosuje przepisy z zakresu ochrony środowiska, w szczególności dotyczące standardów jakości środowiska oraz przepisy dotyczące segregacji, utylizacji oraz pozostałej gospodarki odpadowej, jak również pozostałe przepisy z zakresu

Strona 9 z 34

ochrony środowiska (*Baza Danych o Produktach i Opakowaniach oraz o Gospodarce Odpadami o nr 00003905*). Wykonawca, kalkulując ofertę, uwzględnił koszt i obowiązki wynikające z przepisów z zakresu ochrony środowiska i wymagania Zamawiającego przewidziane w dokumentach zamówienia. Dodatkowo Wykonawca, wdrożył i utrzymuje Zintegrowany system zarządzania oparty o założenia norm jakościowych (PN-EN ISO 9001), ochrony środowiska (PN-EN ISO 14001) oraz bezpieczeństwa i higieny pracy (PN-EN ISO 45001) - Dowód 15 (jawny)

4. Zgodność z prawem w rozumieniu przepisów o postępowaniu w sprawach dotyczących pomocy publicznej

Na potrzeby realizacji przedmiotu zamówienia Wykonawca nie uzyskał i nie przewiduje pozyskania dodatkowych środków z tytułu pomocy publicznej, które rzutowałyby na skalkulowaną przez niego cenę ofertową. Z tego też względu wykonanie zamówienia przez Wykonawcę nie będzie kolidować z przepisami o postępowaniu w sprawach dotyczących pomocy publicznej, a w szczególności z ustaw z 30.04.2004 r. o postępowaniu w sprawach dotyczących pomocy publicznej.

5. Wykonanie prac

5.1 Siły własne

Prace związane z robotami drogowymi objęte przedmiotem zamówienia, tj. mechaniczne oczyszczenie i skropienie nawierzchni drogowej, oraz prace nawierzchniowe, które stanowią istotny element oferty, Wykonawca będzie realizował siłami własnymi, co również pozwala obniżyć koszty wykonawstwa o 4% przy uwzględnieniu wynegocjowanych i zawartych w umowach cen materiałów oraz ze względu na własny sprzęt oraz doświadczony personel.

Siłami własnymi wykonane zostaną pozycje kosztorysowe, które stanowią w naszej ofercie 21,30 % wartości (dowód 8a – tajemnica przedsiębiorstwa).

Harmonogram wykonywania robót przyjęty przez Wykonawcę pozwolił mu wycenić roboty wykonywane własnymi siłami w rzeczywistych kosztach. Ilość posiadanych już kontraktów oraz pozyskiwanie nowych przekłada się na zapewnienie ciągłości pracy brygadzie bitumicznej pomniejszając koszty związane z ich utrzymaniem o 5%. Pozwala na to doskonała sytuacja finansowa i strategia planowania STRABAG Sp. z o.o.

Dowód nr 8 - wskaźniki finansowe STRABAG Sp. z o.o. 2022-2024 (tajemnica przedsiębiorstwa)

Dowód nr 8a – szczegółowa kalkulacja pozycji kosztorysowych sił własnych (tajemnica przedsiębiorstwa).

Wykonawca dysponuje zespołem wykwalifikowanych pracowników o odpowiednim doświadczeniu i kompetencjach, którzy zostaną bezpośrednio zaangażowani w realizację przedmiotowego zamówienia. W

skład tego zespołu wchodzi specjaliści tworzący grupę bitumiczną posiadający niezbędne umiejętności oraz praktyczną wiedzę w zakresie prowadzenia robót budowlanych związanych z układaniem i obróbką nawierzchni bitumicznych. Pracownicy ci posiadają wymagane uprawnienia oraz doświadczenie zdobyte przy realizacji analogicznych inwestycji, co gwarantuje należyte i terminowe wykonanie zamówienia zgodnie z obowiązującymi normami i standardami technicznymi.

5.2 Oferty innych podmiotów

Na etapie przygotowywania Oferty, Wykonawca prowadził rozeznanie rynku w zakresie potencjalnej współpracy z podwykonawcami, dostawcami i usługodawcami, tak w skali lokalnej, jak i ogólnopolskiej. W tym celu zbadał rynek i wystąpił z zapytaniami ofertowymi do ewentualnych podwykonawców, którzy mieliby realizować powierzoną im część przedmiotu zamówienia. Na tym etapie Wykonawca uzyskał już dużą część korzystnych ofert na potrzeby realizacji przedmiotowej inwestycji. Niezależnie od powyższego, Wykonawca prowadzi nadal negocjacje dotyczące warunków współpracy, w tym również dotyczące wysokości zaproponowanych cen.

- I. Na prace związane z: **montażem rur osłonowych, robotami rozbiórkowymi, wycinką drzew, regulacją urządzeń, robotami ziemnymi, podbudowami, elementami ulic, nawierzchniami z kostki betonowej, wykonaniem nasadzeń, przepustami rurowymi, urządzeniem trawników** złożona została Wykonawcy oferta Podwykonawcy -
Dowód 7 - oferta Podwykonawcy (tajemnica przedsiębiorstwa)
- II. Na prace związane z wykonaniem **z obsługi geodezyjnej**, złożona została Wykonawcy oferta Podwykonawcy
Dowód 7 - oferta Podwykonawcy (tajemnica przedsiębiorstwa),
- III. Na **roboty elektryczne** złożona została Wykonawcy oferta Podwykonawcy –
Dowód 7 - oferta Podwykonawcy (tajemnica przedsiębiorstwa)
- IV. Na **eDIOM** złożona została Wykonawcy oferta Podwykonawcy –
Dowód 7 - oferta Podwykonawcy (tajemnica przedsiębiorstwa)
- V. Na **oznakowanie** złożona została Wykonawcy oferta Podwykonawcy –
Dowód 7 - oferta Podwykonawcy (tajemnica przedsiębiorstwa)

Wykonawca wyjaśnia również, że oparł swoje wyliczenia o własne kalkulacje, przy czym jednocześnie opracowując swoją ofertę zapoznawał się i **szczegółowo analizował również oferty potencjalnych podwykonawców**. Firmy te brane były pod uwagę jako **potencjalni podwykonawcy**, stąd wskazanie ich nazw w ofercie nie było możliwe (oprócz podmiotu trzeciego na zasobach którego wykonawca się oparł).

Dowód 7 oferty podwykonawców (tajemnica przedsiębiorstwa)

Strona 11 z 34

Powyższe potwierdza, że nie sposób uznać, że wartość oferty STRABAG Sp. z o.o. jest rażąco niska lecz jest ona ceną rynkową.

6 Zawarcie umów ramowych

STRABAG Sp. z o.o. jest jednym z liderów branży budowlanej w Polsce w związku z tym ma możliwość uzyskania większych rabatów (negocjacje cenowe dla kilku realizowanych kontraktów), a co za tym idzie obniżyć koszty wykonawstwa. Wykonawca preferuje także zakup materiałów dla poszczególnych podwykonawców robót, czy dostarczanie sprzętu dla usługodawców. Pozwala to na negocjowanie indywidualnych stawek, przyspiesza tempo robót i prowadzi do sprawniejszego i szybszego zakończenia realizacji inwestycji pomniejszając koszty ogólne o 6%.

Dzięki scentralizowaniu zakupów i podpisywaniu kontraktów z dostawcami materiałów dla inwestycji realizowanych w różnych lokalizacjach na obszarze zarówno Polski jak i innych krajów europejskich, ze względu na zakres składanych zamówień posiada możliwość zakupu materiałów masowych po korzystnych cenach i z uwagi na dokonywanie globalnych zamówień - uzyskania rabatów niedostępnych dla innych wykonawców. Fakt ten wpływa w sposób istotny na możliwość zaoferowania ceny podanej w ofercie.

7 Zaplecze sprzętowe i organizacyjne

Wykonawca wskazuje, że dysponuje dobrze zorganizowanym biurem zlokalizowanym w Bielsku Podlaskim realizował i wiele kontraktów na terenie powiatu koleńskiego, łomżyńskiego oraz grajewskiego, stąd też dobrze zna rynek lokalny i jego uwarunkowania. Umożliwiło to sporządzenie oferty w sposób przemyślany organizacyjnie z uwzględnieniem okoliczności wykonywania robót budowlanych na danym terenie. Dodatkowo informujemy, że na terenie powiatu koleńskiego, łomżyńskiego oraz grajewskiego zrealizowaliśmy i realizujemy między innymi następujące kontrakty:

1. „Remont drogi powiatowej nr 1821B ul. Polowa obręb Stawiski”
2. „Przebudowa drogi gminnej w miejscowości Grądy-Michały w gminie Grabowo”
3. „Naprawy nawierzchni bitumicznych dróg wojewódzkich na terenie Rejonu Dróg Wojewódzkich w Łomży w 2025 r.”
4. „Remont nawierzchni drogi wojewódzkiej Nr 648 Miastkowo - Nowogród - Morgowniki - Korzeniste - Stawiski - Przytuły na odc. od km 27+664 do km 28+914 dł. 1,250 km”
5. "Remont nawierzchni drogi wojewódzkiej Nr 677 Łomża - Śniadowo - Ostrów Mazowiecka na odcinku od km 8+669 do km 10+535, dł. 1,866 km "
6. „Przebudowa DK 61 – ul. Wojska Polskiego w Łomży (od km 152+307 do km 152+691)”
7. „Naprawa nawierzchni bitumicznej drogi wojewódzkiej nr 647 Dęby - Kolno - Gromadzyn-Wykno - Stawiski na odcinku od km 11+178 do km 28+435”
8. „Remont drogi gminnej wewnętrznej nr 453 oraz 123/1 ulica Wiśniowa w Olszynach”
9. „Budowa drogi gminnej nr 152122B droga we wsi Nowe Wyrzyki”
10. „Remont nawierzchni drogi wojewódzkiej Nr 648 Miastkowo - Nowogród - Morgowniki - Korzeniste - Stawiski - Przytuły na odc. od km 25+714 do km 27+664 dł. 1,950 km”

Strona 12 z 34

11. „Przebudowa drogi gminnej nr 104234B Bęckowo – Zacieczki, gm. Szczuczyn”
12. „Modernizacja drogi gminnej w m. Mierucie”
13. „Przebudowa DP nr 1869B na odcinku Niedźwiadna - Kurki - granica powiatów”

Działania wykonawcze STRABAG Sp. z o.o., mające odzwierciedlenie w możliwości zaproponowania Zamawiającemu ceny podanej w ofercie, dążą do angażowania własnych jednostek sprzętowych oraz ludzkich i ich optymalnego wykorzystania, co powoduje obniżenie kosztów realizacji i co za tym idzie możliwość obniżenia wartości złożenia omawianej oferty o 3%.

Wykonawca wskazuje, że posiada wiele własnych jednostek sprzętu ciężkiego (takich jak: układarki, koparki, ładowarki, walce, samochody dostawcze itp.) Posiadanie własnych jednostek sprzętu ciężkiego stanowi istotny element potencjału technicznego Wykonawcy i zapewnia możliwość realizacji robót siłami własnymi, gdyby zaistniała taka konieczność.

Umożliwiło to sporządzenie oferty w sposób przemyślany organizacyjnie z uwzględnieniem okoliczności wykonywania robót budowlanych na danym terenie. Zakładając, że część robót, Wykonawca będzie realizował własnym sprzętem i własnymi pracownikami - koszty przyjęte przy sporządzeniu ceny mogły ulec optymalizacji.

Przyjęcie do oferty kosztów na odpowiednio niskim poziomie możliwe było między innymi dzięki:

- a) optymalizacji zatrudnienia poprzez zaangażowanie pracowników o wysokich kwalifikacjach i motywacji do pracy, w ilości minimalnej jaka jest niezbędna dla prawidłowego funkcjonowania kontraktu,
- b) centralnej obsłudze finansowo-księgowej prowadzonej przez spółkę koncernową,
- c) centralnej obsłudze prawnej prowadzonej przez spółkę koncernową,
- d) optymalizacji cen zakupu materiałów po negocjacjach

Wykonawca zna rynek lokalny, zrealizował wiele robót budowlanych w tej części Polski, co umożliwia mu prawidłową weryfikację oferowanej ceny.

W ramach realizacji przedmiotowego zamówienia zapewnione zostanie wykorzystanie specjalistycznego sprzętu budowlanego niezbędnego do prawidłowego i terminowego wykonania robót, w tym sprzętu będącego w dyspozycji podwykonawców zaangażowanych do realizacji poszczególnych zakresów prac.

Jednocześnie Wykonawca dysponuje własnym specjalistycznym sprzętem budowlanym niezbędnym do prawidłowego i terminowego wykonania prac. Posiadane maszyny spełniają wszelkie wymagania techniczne i eksploatacyjne, umożliwiające efektywne przeprowadzenie robót zgodnie z obowiązującymi normami i standardami branżowymi. Wszystkie posiadane urządzenia są regularnie użytkowane i poddawane ścisłemu nadzorowi technicznemu. Systematyczna konserwacja oraz zarządzanie flotą sprzętową zapewniają ich pełną sprawność operacyjną, co przekłada się na wysoką

Strona 13 z 34

efektywność i niezawodność świadczonych usług. Dzięki temu, możemy zagwarantować, że każde zlecenie jest realizowane z zachowaniem najwyższych standardów jakości oraz zgodnie z ustalonym harmonogramem. Fakt ten wpływa w sposób istotny na możliwość zaoferowania ceny podanej w ofercie nawet gdyby konieczne było wykonanie robót podwykonawczych siłami własnymi. Koszty związane z eksploatacją sprzętu zostały skalkulowane w sposób rzetelny i uwzględniają wszelkie niezbędne nakłady, co zapewnia realność i wykonalność przedłożonej oferty. Informacje dotyczące sprzętu, jakim dysponuje oddział Białystok zostały przedstawione w dokumencie oznaczonym jako Dowód nr 9 (jawny).

– **Dowód 9** – wykaz sprzętu (jawny)

8. Sprzyjające warunki wykonania prac

Wykonawca wskazuje, że sporządzając ofertę wziął również pod uwagę sprzyjające warunki wykonania prac. Przyjęta przez Wykonawcę metoda realizacji inwestycji opiera się na optymalizacji czasu wykonania robót, co pozwala na znaczące obniżenie kosztów związanych z realizacją zamówienia. Zastosowany harmonogram zakłada płynną realizację robót, umożliwiającą bieżące dostosowanie kolejności prac do aktualnych warunków, bez konieczności ponoszenia kosztów związanych z nadgodzinami, zwiększonym zaangażowaniem sprzętu lub intensyfikacją robót. Harmonogram realizacji został zawarty w **dowodzie nr 9b (tajemnica przedsiębiorstwa)**. STRABAG Sp. z o.o. planuje wykonanie całego kontraktu zgodnie z harmonogramem od początku maja 2026 r. do końca października 2026 r w ciągu 6 miesięcy tj. w terminie zgodnym z wymaganiami Zamawiającego.

Zgodnie z projektem umowy rozliczenie realizacji zamówienia nastąpi na podstawie faktury końcowej, a termin płatności wynosi 30 dni od dnia otrzymania prawidłowo wystawionej faktury. Przyjęte warunki płatności zostały uwzględnione w kalkulacji ceny oferty. Analogiczne terminy płatności, nieprzekraczające 30 dni, zostały założone w relacjach z podwykonawcami, co zapewnia zachowanie płynności finansowej realizacji kontraktu.

– Dowód 9b – harmonogram (tajemnica przedsiębiorstwa)

Ponadto przed złożeniem oferty Wykonawca dokonał wizji lokalnej terenu zamówienia, co umożliwiło uwzględnienie poczynionych ustaleń w cenie oferty.

9. Posiadanie wytwórni mas bitumicznych oraz kopalni

STRABAG Sp. z o.o. wskazuje, że znaczącą okolicznością, która wpływa na możliwość zaoferowania takiej ceny, jest także posiadanie własnej wytwórni mas bitumicznych zlokalizowanej w m. Żarnowo koło Augustowa. Posiadanie własnej wytwórni pozwoliło na znaczące obniżenie kosztów wytworzenia i wbudowania mieszanek.

Dowód nr 10 – certyfikaty zakładowych kontroli produkcji (tajemnica przedsiębiorstwa)

Należy wskazać, że w ramach grupy STRABAG Wykonawca posiada także własne kopalnie kruszyw, takie jak:

- kopalnia w Strzelinie zapewniająca dostawy kruszyw do produkcji betonów mostowych oraz dostawy krawężników drogowo-mostowych i kostki kamiennej,
- kopalnia w Siedlimowicach zapewniająca dostawy kruszyw do produkcji betonów mostowych oraz mas bitumicznych,
- kopalnia w Czarnym Borze zapewniająca dostawy kruszyw do produkcji betonów mostowych oraz mas bitumicznych,
- kopalnia Zagórki zapewniająca dostawy kruszyw do produkcji mas bitumicznych.

Wykonawca dysponując takim potencjałem, jakim są własne kopalnie kruszyw oraz wytwórnie uzyskuje oszczędności związane z kosztami o 2,5%, które muszą ponosić inni wykonawcy, a przez to może zaoferować cenę wskazaną w ofercie z uwzględnieniem własnego zysku.

10. Sposób wyliczenia ceny ofertowej - kalkulacja

Wykonawca uwzględnił w ofercie niezbędne czynniki do wykonania zgodnie ze sztuką budowlaną prac związanych z przetargiem takie jak:

1. Robocizna – została skalkulowana zgodnie z posiadaną wiedzą, doświadczeniem oraz wydajnościami. Wykonawca dysponuje pracownikami posiadającymi stosowne kwalifikacje oraz uprawnienia do wykonania niniejszego zadania zgodnego z zakresem i wymaganiami przetargu. Wykwalifikowany personel Wykonawcy posiadają duże doświadczenie zdobyte na zrealizowanych wcześniej kontraktach. Dodatkowo wskazujemy, że zdobyta wiedza i doświadczenie umożliwiają sprawne prowadzenie prac w siłach własnych na obecnie realizowanych Kontraktach Wykonawcy.

2. Materiały – zostały skalkulowane zgodnie z posiadaną wiedzą i wymaganiami Zamawiającego odnośnie niniejszego zakresu przetargowego. Wykonawca przyjął do wyceny wszystkie niezbędne materiały w cenach bieżących wraz z niezbędnymi kosztami zakupu. Wszystkie materiały użyte w kalkulacji są zgodne z wymaganiami Zamawiającego, posiadają odpowiednie dokumenty jakościowe oraz są dopuszczone do zabudowy na terenie Polski. Oferty Dostawców zostały dokładnie przeanalizowane przed złożeniem oferty. **Dowód 9a (jawny)**

3. Sprzęt – został skalkulowany zgodnie z posiadaną wiedzą i wymaganiami Zamawiającego odnośnie niniejszego zakresu przetargowego. Zasoby sprzętowe Wykonawcy umożliwiają wykonanie robót w sposób prawidłowy i zgodnie z wymaganiami wynikającymi z powszechnie obowiązujących przepisów, regulacji i norm, w tym sztuki budowlanej. **Dowód nr 9 (jawny)**

4. Koszty ogólne budowy, narzuty koncernowe oraz rozsądny zysk – Koszty te zostały skalkulowane zgodnie z posiadaną wiedzą. Koszty ogólne budowy zawierają niezbędne czynniki by wykonać niniejsze zadanie zgodnie z wymogami stawianymi przez Zamawiającego. Narzuty koncernowe zawierają rozsądne wartości oraz są one porównywalne z cenami rynkowymi. Wartość złożonej przez Wykonawcę oferty pokrywa koszty bezpośrednie wykonawcy związane z wykonaniem zamówienia oraz koszty pośrednie. W ramach niniejszego narzutu uwzględniono koszty związane z przeprowadzeniem badań laboratoryjnych, wynagrodzeniem pracowników – kadry technicznej i koszty obsługi biura, kosztami związanymi z wdrożeniem Czasowej Organizacji Ruchu (CZOR), a także zapewnieniem kosztów finansowania oraz pozostałe wymagania wskazane w SWZ. Składając wyjaśnienia potwierdzamy, że wszystkie powyższe elementy zostały uwzględnione w kalkulacji ceny, która mimo jej wysokości, mieści się w ramach przewidywanych kosztów realizacji przedmiotu zamówienia Wykonawca przyjął zysk netto na wykonaniu niniejszego zamówienia w wysokości wskazanej w dowodzie 2 (*tajemnica przedsiębiorstwa*). Wskaźnik ten został skalkulowany w sposób rzetelny, uwzględniając wszystkie koszty związane z wykonaniem zamówienia, w tym koszty pracy, eksploatacji sprzętu, materiałów oraz inne wydatki operacyjne. Osiągnięty poziom zysku pozostaje zgodny z przyjętymi zasadami kalkulacji wynagrodzenia i odzwierciedla realne warunki ekonomiczne związane z realizacją zamówienia.

Dowód 2 Zestawienie kosztów i narzutów z zyskiem (tajemnica przedsiębiorstwa)

Wykonawca podnosi, że zaoferowane przez niego ceny zawierają wszystkie elementy niezbędne do prawidłowego wykonania zamówienia, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa, warunkami umowy oraz wymogami Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ).

Wykonawca informuje, że wykonanie umowy za cenę wskazaną w ofercie zapewnia osiągnięcie zakładanego przez niego zysku i jest opłacalne przy zachowaniu obowiązujących reguł rynkowych. Oferta Wykonawcy wynika z rozpoznania przedmiotu zamówienia, doświadczenia Wykonawcy, założonego ryzyka finansowego, a zarazem gwarantuje wykonanie przedmiotu zamówienia z zachowaniem podstaw opracowania dokumentacji przetargowej i nie ma wpływu na dalsze prowadzenie działalności przez Wykonawcę i nie zagrażają jego sytuacji ekonomicznej i finansowej. Zaoferowana cena jest ceną realną, umożliwiającą sprawną i terminową realizację zamówienia.

Dowód 11 – Procedura Polityki bezpieczeństwa i ochrony tajemnicy przedsiębiorstwa (tajemnica przedsiębiorstwa)

III. PODSUMOWANIE

Reasumując wskazujemy, że oferowana przez Wykonawcę cena nie jest w żadnym razie ceną, którą można by kwalifikować jako cenę rażąco niską, w szczególności w świetle sytuacji na rynku właściwym dla Wykonawcy oraz poczynionych przez Wykonawcę starań w celu obniżenia kosztu wykonania przedmiotu zamówienia bez uchybień dla jego jakości i terminowości.

Strona 16 z 34

W świetle powyższego uzasadnione jest twierdzenie, iż zaproponowana przez Wykonawcę cena ma charakter rynkowy i zapewnia realizację Zamówienia na warunkach określonych przez Zamawiającego.

Z daleko posuniętej ostrożności pozwolimy sobie wskazać, że Wykonawca przedstawił wyjaśnienia dotyczące wskazanych przez Zamawiającego zagadnień. W kontekście powyższego jak wskazano w orzecznictwie (...) *Nie można wyciągać negatywnych konsekwencji wobec wykonawcy, który zaniechał wyjaśnienia składników ceny w określony sposób, w sytuacji gdy treścią wezwania Zamawiającego nie był do tego zobowiązany. Innymi słowy, wyjaśnienia ceny wraz z dowodami muszą skłonić Zamawiającego do przekonania, że generowane oszczędności czy też szczególne warunki wpływające na obniżenie ceny, pozwalają na zrealizowanie zamówienia za cenę wskazaną w ofercie, przy czym wykonawca nie musi w szczególności wyjaśniać każdej pozycji kosztowej, jeśli nie został do tego zobowiązany treścią wezwania (...)*”, czy wyrok z 12 maja 2023r. sygn. akt. KIO 1134/23, zgodni z którym „(...) Ocena treści wyjaśnień w zakresie ich adekwatności, szczegółowości oraz dowodów zależy od treści wezwania zamawiającego. Wykonawca - zwłaszcza w tak szerokiej materii jak wycena - z założenia nie jest w stanie odnieść się do wszystkich niewyrażonych w wezwaniu do wyjaśnień kwestii, jak też przedstawić dowodów na każdą okoliczność, która następnie mogłaby zainteresować zamawiającego(...)” (por. Wyrok KIO z 24.05.2023 r., KIO 1090/23, LEX nr 3584958.)

Jednocześnie deklarujemy gotowość, na żądanie Zamawiającego, udzielenie wyjaśnień w szerszym zakresie. Zgodnie bowiem z obowiązującą wykładnią art. 224 ustawy pzp wyjaśnienia w zakresie rażąco niskiej ceny mogą być prowadzone wieloetapowo o ile oczywiście wykonawca nie uchyła się od takich wyjaśnień i tak zgodnie z wyrokiem KIO z 6 sierpnia 2015 r., sygn. akt KIO 1490/15, KIO 1577/15 i KIO 1584/15 „(...) nie ma też przeszkód, by zamawiający prowadził wyjaśnienia wieloetapowo, aż do uzyskania odpowiedzi na wszystkie pytania i wątpliwości (oczywiście poza przypadkiem opisanym w art. 224 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych, gdy wykonawca nie współpracuje i nie udziela wyjaśnień) (...)”, podtrzymany w wyroku Sądu Okręgowego w Warszawie sygn. akt. XXIII Zs 116/21 z 15 grudnia 2021r. W wyroku z 17 kwietnia 2023r. (sygn. akt KIO 901/23), Krajowa Izba Odwoławcza poszła nawet dalej stwierdzając, że: „Co do zasady dopuszczalne jest również ponowne wezwanie wykonawcy do złożenia dodatkowych wyjaśnień, jeżeli w złożonych przez wykonawcę wyjaśnieniach powstają kolejne kwestie, nowe wątpliwości, które wymagają doprecyzowania.”.

IV . ZASTRZEŻENIE TAJEMNICY PRZEDSIĘBIORSTWA

Jednocześnie Wykonawca wskazuje, że informacje zawarte w przedstawionych do wyjaśnień Dowodach numer: 2, 3, 3a, 3b, 4, 4a, 7, 8, 8a, 9b, 10, 11, 12, 13, stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa Wykonawcy w rozumieniu art. 11 ust. 2 Ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji.

Informacje te:

- I. mieszczą się w pojęciu informacje techniczne, technologiczne, organizacyjne przedsiębiorstwa lub inne informacje posiadające wartość gospodarczą,
- II. nie zostały ujawnione do wiadomości publicznej
- III. podjęto w stosunku do nich niezbędne działania w celu zachowania ich poufności.

W celu ustalenia zasadności zastrzeżenia tajemnicy przedsiębiorstwa Wykonawca wskazuje, iż zachowane zostały łącznie 3 powyższe elementy.

Wykonawca wyjaśnia, że zawarte dane są informacjami poufnymi i niejawnymi, zawierającymi istotne dane o wartości gospodarczej i organizacyjnej Wykonawcy.

Z uwagi na powyższe Wykonawca na podstawie art. 8 ust. 3 Ustawy Prawo zamówień publicznych zastrzega, że wymienione wyżej informacje, wyjaśnienie i załączniki nie mogą być udostępniane i wnoszą o:

- 1) utajnienie oraz
- 2) nie ujawnianie przez Zamawiającego Wyjaśnień Wykonawcy zawartych dowodach numer: 2, 3, 3a, 3b, 4, 4a, 7, 8, 8a, 9b, 10, 11, 12, 13 do niniejszego pisma

Wykonawca wskazuje, że w odniesieniu do zastrzeżonych informacji zawartych we wskazanych wyżej dokumentach zaistniały podstawy uznania ich za tajemnicą przedsiębiorstwa stosownie do treści art. 11 ust. 2 Ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (UZNK). W myśl przywołanego przepisu ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji: „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.”

Na mocy art. 11 ust. 1 UZNK ujawnienie, wykorzystanie lub pozyskanie cudzych informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa stanowi czyn nieuczciwej konkurencji.

W doktrynie przyjmuje się, że zwrot „informacje techniczne, technologiczne, organizacyjne przedsiębiorstwa lub inne informacje” należy interpretować szeroko. Powyższe oznacza, że potencjalnie każdy rodzaj informacji może stanowić tajemnicę przedsiębiorstwa (Komentarz pod red. Szwaja 2019, wyd. 5/Sołtysiński/Gogulski), jeżeli spełnione zostaną wobec niego ww. przesłanki.

Przepis art. 11 ust. 2 stanowi, że ochrona dotyczy takich poufnych informacji, które posiadają wartość gospodarczą. Jak wskazuje się w doktrynie nie można tu przyjąć jednolitej miary wartości, wprowadzając np. jego sztywne minimum, ponieważ „pojęcie wartości gospodarczej należy interpretować liberalnie” [zob. A. Michalak, Deliktowa i kontraktowa ochrona, s. 32]. Katalog informacji, które zawierać mogą wartość gospodarczą z punktu widzenia Wykonawcy jest katalogiem otwartym. Jedynie Wykonawca

(jako podmiot domagający się ochrony określonych informacji) jest w stanie właściwie ocenić czy istotne jest dla niego utajnianie określonych dokumentów.

Przepis art. 11 ust. 2 stanowi, że ochrona dotyczy takich poufnych informacji, które posiadają wartość gospodarczą. Jak wskazuje się w doktrynie nie można tu przyjąć jednolitej miary wartości, wprowadzając np. jego sztywne minimum, ponieważ "pojęcie wartości gospodarczej należy interpretować liberalnie" [zob. *A. Michalak, Deliktowa i kontraktowa ochrona*, s. 32]. Katalog informacji, które zawierać mogą wartość gospodarczą z punktu widzenia Wykonawcy jest katalogiem otwartym. Jedynie Wykonawca (jako podmiot domagający się ochrony określonych informacji) jest w stanie właściwie ocenić czy istotne jest dla niego utajnianie określonych dokumentów.

Potwierdza to również analiza historyczna brzmienia definicji tajemnicy przedsiębiorstwa. Jak wskazuje się w doktrynie nowelizacja z dnia 5 lipca 2002 r. wprowadziła poważną zmianę w art. 11 ust. 2: dotychczasowy zamknięty katalog chronionych informacji został zastąpiony otwartym katalogiem "informacji posiadających wartość gospodarczą". Zatem na gruncie obecnie obowiązującego art. 11 UZNK ochronie podlega każda informacja bez względu na jej charakter, a więc informacja handlowa, techniczna, technologiczna lub organizacyjna. Taką tezę potwierdza również uzasadnienie nowelizacji z dnia 5 lipca 2002 r., w którym czytamy, że: *"W przepisach tych [tzn. komentowanej ustawy] rozszerzono zakres ochrony interesów przedsiębiorcy, związanych z jego działalnością zawodową. Mianowicie ochroną tą objęto wszelkie informacje, mające dla przedsiębiorcy wartość gospodarczą, które przedsiębiorca uznał za poufne i zastosował wobec nich odpowiednie środki w celu utrzymania tych informacji w tajemnicy"*. (M. Sieradzka. M. Zdyb, Ustawa o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, Komentarz wyd. II).

Wytycznych w zakresie interpretowania pojęcia wartości gospodarczej dostarcza orzecznictwo, zgodnie z którym:

- „(...) *wartość gospodarcza określonej informacji poufnej przejawia się co do zasady w możliwości wykorzystania tej informacji w walce konkurencyjnej. Chodzi więc o wskazanie, że dana informacja dotyczy działalności gospodarczej określonego przedsiębiorcy i może być wykorzystana w walce konkurencyjnej (...)*” wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z 26 marca 2018r. sygn. akt KIO 458/18

- „(...) *Wskazać należy, że wartość gospodarcza określonej informacji poufnej przejawia się co do zasady w możliwości wykorzystania tej informacji w walce konkurencyjnej. Chodzi więc o wykazanie, że dana informacja dotyczy działalności gospodarczej określonego przedsiębiorcy i może być wykorzystana w walce konkurencyjnej. W orzecznictwie przyjmuje się, że informacje składające się na tajemnice przedsiębiorstwa muszą posiadać pewną wartość ekonomiczną tzn.*

Strona 19 z 34

ich wykorzystanie przez innego przedsiębiorcę zaoszczędza mu wydatków lub przysparza mu więcej zysków (...)" wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z 13 września 2019r. sygn. akt 1692/29

- „(...) organ wskazał, że wartość gospodarczą informacji objętej tajemnicą przedsiębiorstwa należy oceniać przez pryzmat możliwości wykorzystania tej informacji w walce konkurencyjnej. Innymi słowy informacja ma wartość handlową w sytuacji, gdy informacja ta daje przedsiębiorcy pewną przewagę nad konkurentami - jej wykorzystanie przez innego przedsiębiorcę zaoszczędza mu wydatków lub przysparza większych zysków, przy czym nie ma potrzeby określania konkretnej wartości – wystarczy sam fakt zaistnienia minimalnej, aktualnej lub potencjalnej korzyści (...)" wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie sygn. akt II SA/WA 2411/13.

Informacje posiadają wartość gospodarczą, jeżeli wpływają na wartość przedsiębiorstwa w obrocie gospodarczym lub mają znaczenie w działalności gospodarczej osoby uprawnionej lub osoby trzeciej (tak KIO w wyroku z dnia 06.10.2020 r., KIO 2331/20). Takie informacje powinny być dla wykonawcy przynajmniej potencjalnie źródłem jakichś zysków lub pozwalać mu na zaoszczędzenie określonych kosztów (tak wyrok KIO z 31.01.2020 r., KIO 9/20, oraz wyrok KIO z dnia 08.06.2018 r., KIO 1006/18).

Wykonawca wskazuje ponadto, że zgodnie z wyrokiem TSUE z dnia 17.11.2022 r. w sprawie o sygn. akt C-54/21, jako poufne mogą być zastrzeżone dowolne informacje, mające „wartość handlową” dla wykonawcy, a tym samym mają one szerszy zakres niż dotychczas dopuszczany w krajowym orzecznictwie. W związku z tym Wykonawca można zastrzegać nie tylko informacje stanowiące tajemnicę przedsiębiorstwa, lecz również inne, które m.in. „mogłoby zaszkodzić uzasadnionym interesom handlowym wykonawcy.”

Wartość gospodarcza przedstawionych przez Wykonawcę informacji przejawia się m. in. tym, że udostępnienie zastrzeżonych informacji spowoduje, że konkurenci Wykonawcy, a także inne podmioty zainteresowane pozyskaniem tych informacji będą miały możliwość: - zapoznania się z zastrzeżanymi danymi, przetworzenia tych danych oraz używania ich na własne potrzeby w celu rozwoju i udoskonalenia własnych rozwiązań w podobnych postępowaniach o udzielenie zamówień publicznych. Skutkiem pozyskania ww. informacji może być m. in. zdobycie informacji o podejściu do realizacji, metodyce pracy, co jest wyłącznie wiedzą wewnętrzną, wyróżniającą poszczególnych wykonawców na rynku, dającą im tę przewagę, że pozwala ona na zdobywanie zamówień. W przypadku informacji zastrzeżonych przez Wykonawcę, ich wartość wynika z potencjalnej szkody, jaką Wykonawca mógłby ponieść w wyniku ich ujawnienia. Szkoda ta jest niemożliwa do wycenienia.

Ewentualne ujawnienie informacji o metodzie przygotowania oferty spowoduje utratę wartości tych informacji ze względu na potencjalną możliwość ograniczenia konkurencji w innych postępowaniach. Inni Wykonawcy będą mogli po zapoznaniu się z informacjami poufnymi stosować podobne metody lub przewidywać sposób przygotowania oferty przez Wykonawcę, co utrudni składanie ofert konkurencyjnych i naruszy zasady uczciwej konkurencji dając uprzywilejowaną sytuację innym podmiotom. Na skutek wykorzystania informacji zastrzeżonych jako tajemnica przedsiębiorstwa Wykonawcy, inni przedsiębiorcy mogą zaoszczędzić wydatków, a wykorzystanie tych informacji może przysporzyć im zysków.

Powyższą tezę potwierdza orzecznictwo sądowe. I tak w wyroku Sądu Okręgowego w Warszawie z dnia 17 czerwca 2019 r. (Sygn. Akt XXII Ga 148/19) wskazano, że : (...) *tajemnicą przedsiębiorstwa mogą być objęte kalkulacje ceny ofertowej (sposób kalkulacji, przyjęte kwoty, źródła dostaw, ceny materiałów, rabaty), informacje o podwykonawcach, ceny ofert na wykonanie robót podwykonawczych, rozwiązania organizacyjne i zasady współpracy w ramach danej grupy, a także sposób kalkulacji ceny zapewniający wykonawcy optymalizację zysków, to bowiem stanowi zbiór danych dotyczących prowadzenia działalności gospodarczej, stanowiąc know-how przedsiębiorcy, wpływający na sposób budowania jego oferty. Dane te mają zatem dla wykonawcy wartość gospodarczą, pozwalającą na utrzymywanie przewagi konkurencyjnej nad innymi podmiotami działającymi w tej samej branży (...)*".

Wartość gospodarcza informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa Wykonawcy jest niemożliwa do precyzyjnego oszacowania, niemniej jednak wyraża się ona chociażby w sumie następujących kwot: kwoty stanowiącej różnicę pomiędzy ceną naszej oferty a ceną oferty wykonawcy, który plasuje się na kolejnej pozycji w zakresie kryterium ceny (świadcząc o przewadze konkurencyjnej Strabag Sp. z o. o.; tj. 476 115,32 zł) oraz kwoty stanowiącej równowartość wynagrodzenia podmiotu zewnętrznego (CML Construction Services Sp. z o. o.) za przygotowanie wyjaśnień w zakresie ceny oferty Strabag Sp. z o. o.

W realiach niniejszego postępowania Wykonawca zastrzegł jako tajemnicę przedsiębiorstwa wyjaśnienia oraz dowody, które ujawniają sposób kalkulacji złożonej przez niego oferty.

Zastrzeżone informacje zawarte w kosztorysie oraz reszcie zastrzeżonych załączników do pisma sprowadzają się do następujących kategorii:

- 1. własnych/autorskich metodologii kalkulacji,**
- 2. wydajności i sposobu wykonawstwa poszczególnych robót (w tym w szczególności informacje wynikające z harmonogramu)**

3. wydajności, kosztów pracy i sprzętu
4. sposobu rozliczeń wewnątrz koncernu Wykonawcy
5. oferty i dane podwykonawców/poddostawców z jakimi Wykonawca zamierza podjąć współpracę
6. technologia wykonywania zamówienia, informacje potwierdzające założenia przyjęte do kalkulacji; informacje dotyczące rozwiązań technicznych i materiałowych stosowanych przez Wykonawcę, obniżających koszt inwestycji
7. **Informacje inne jak: zysk, stawki wynagrodzenia przekraczające wynagrodzenie minimalne, wewnętrzne jednostki organizacyjne i sposoby podziału zadań w koncernie Wykonawcy, listy płac, zaświadczenie z działu kadr, umowy o pracę, certyfikaty zakładowych kontroli produkcji, wskaźniki finansowe Strabag, informacje o średniorocznym zatrudnieniu w Strabag, informacje o strukturze zatrudnienia.**

I w związku z powyższym Wykonawca na podstawie art. 18 ust. 3 ustawy Pzp zastrzega ww. informacje jako tajemnicę przedsiębiorstwa i wnosi o jej respektowanie w ten sposób, że wymienione wyżej informacje w postaci załączników do wyjaśnień nie będą udostępniane osobom i podmiotom innym niż Zamawiający w Postępowaniu.

Wykonawca wyjaśnia, że ww. informacje mają walor tajemnicy przedsiębiorstwa z uwagi na ich charakter handlowy i organizacyjny przedsiębiorstwa, mający dodatkowo istotną wartość gospodarczą dla Wykonawcy. Wykonawca przez lata swojego funkcjonowania (ponad 30 lat), jako jeden z większych podmiotów na rynku budowlanym nabył unikalną wiedzę i doświadczenie (tzw. know-how) w zakresie wyceny i realizacji kontraktów budowlanych różnego typu, w tym z zakresu branży drogowej, odpowiadającym przedmiotem i wielkością przedmiotowemu zamówieniu.

Z uwagi, iż Zamawiający zwrócił się do Wykonawcy o udzielenie wyjaśnień dotyczących wyliczenia ceny oferty, Wykonawca sporządził niezbędne autorskie opracowania, ukazujące sposób kalkulacji ceny wykorzystując swoją wiedzę i doświadczenie. W realiach niniejszego postępowania Wykonawca zastrzegł jako tajemnicę przedsiębiorstwa szczegółowe informacje, które ujawniają założenia kalkulacji złożonej przez niego oferty, zawierają konkretne składniki cenotwórcze mające charakter handlowy i organizacyjny.

Ad. I rodzaj informacji

Dane o sposobie kalkulacji oferty stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa co potwierdza orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej (wyrok KIO z 20 czerwca 2011r. sygn. akt. KIO 1243/2011) i sądów powszechnych (wyrok SN z 3 grudnia 2014r. sygn. akt III SO 8/14). Powołując się na przedstawione tam rozumienie pojęcia tajemnicy przedsiębiorstwa – którego zakresem objęte są informacje dotyczące

sposobu kalkulacji ceny oferty, indywidualnie przyjmowane przez każdego wykonawcę na potrzeby postępowania - STRABAG Sp. z o.o. zastrzegł informacje podane w niniejszych wyjaśnieniach.

Sposób przypisania przez wykonawcę kosztów do danego zakresu/elementu robót jest efektem zdobytego przez niego know-how. Są to informacje dotyczące sposobu kalkulacji ceny oferty indywidualnie przyjmowane przez Wykonawcy na potrzeby niniejszego postępowania. Informacje te stanowią o przewadze Wykonawcy wobec pozostałych wykonawców w związku z wypracowanym przez lata prowadzonej działalności gospodarczej sposobem budowania ocen oferowanych, który został wykorzystany w niniejszym postępowaniu, w tym w zakresie proporcji materiałów, kosztów robocizny oraz zakładanego zysku.

Powyższa tezę potwierdza orzecznictwo sądowe. I tak w wyroku Sądu Okręgowego w Warszawie z dnia 17 czerwca 2019 r (Sygn. Akt XXII Ga 148/19) wskazano, że : (...) *tajemnicą przedsiębiorstwa mogą być objęte kalkulacje ceny ofertowej (sposób kalkulacji, przyjęte kwoty, źródła dostaw, ceny materiałów, rabaty), informacje o podwykonawcach, ceny ofert na wykonanie robót podwykonawczych, rozwiązania organizacyjne i zasady współpracy w ramach danej grupy, a także sposób kalkulacji ceny zapewniający wykonawcy optymalizację zysków, to bowiem stanowi zbiór danych dotyczących prowadzenia działalności gospodarczej, stanowiąc know-how przedsiębiorcy, wpływający na sposób budowania jego oferty. Dane te mają zatem dla wykonawcy wartość gospodarczą, pozwalającą na utrzymywanie przewagi konkurencyjnej nad innymi podmiotami działającymi w tej samej branży (...)*".

Nie ma przy tym znaczenia czy kalkulacja została dokonana w oparciu o własny potencjał, czy oferty podwykonawców. Sposób kalkulacji oparty wyłącznie na zastosowaniu własnego potencjału ludzkiego i sprzętowego winien podlegać takiej samej ochronie prawnej, jak dane i informacje od podwykonawców:

"Poznanie przez konkurencję sposobu kalkulacji oraz wartości kosztów poszczególnych robót branżowych (pkt F) przyjętych do kalkulacji ceny oferty, zaoferowanych w oparciu o oferty podwykonawców, współpracujących z firmą K. S.A. od wielu lat narażałoby wykonawcę K. S.A. na ujawnienie informacji dotyczących stawek i cen oferowanych przez podwykonawców. W robotach wycenionych "w siłach własnych" - podane wartości kwotowe umożliwiają pozyskanie przez konkurencję istotnych danych dotyczących sposobu kalkulacji przyjętego przez wykonawcę w tym zakresie. Utrata tych informacji przez przedsiębiorstwo może skutkować wykorzystaniem ich przez firmy konkurencyjne w przyszłych przetargach w celu uzyskania przewagi konkurencyjnej lub w celu osłabienia pozycji danego wykonawcy na rynku" (tak wyrok KIO z 22.11.2013 r., sygn. akt: KIO 2602/13).

Wykonawca wskazuje, że kalkulacje cenowe stanowią informację o szczegółowych kosztach przypisanych przez Wykonawcę do określonego zakresu robót, stanowiąc pośrednio informację

na temat organizacji przedsiębiorstwa Wykonawcy albowiem stanowią one dla Wykonawcy wartość gospodarczą, która zasługuje na ochronę prawną. Sposób przypisania przez wykonawcę kosztów do danego zakresu/elementu robót jest efektem zdobytego przez niego know-how, świadcząc roboty budowlane na rynku, zbierając doświadczenie pozwalające na zastosowanie konkretnych rozwiązań, a przez to informacje te posiadają dla niego wartość gospodarczą. Informacje te stanowią finansowy i bardzo szczegółowy obraz poszczególnych rozwiązań zastosowanych dla przedmiotowego zamówienia oraz ujawniają podstawy przyjętej przez Wykonawcę strategii cenowej dla poszczególnych elementów oferty, w tym wartość ofert złożonych przez potencjalnych podwykonawców/dostawców. Z uwagi na powyższe, uzasadnione jest objęcie tajemnicą przedsiębiorstwa złożonych przez Wykonawcę szczegółowych wyjaśnień obejmujących jego koszt, ponieważ inni oferenci, mając do nich wgląd, będą mogli pozyskać wiedzę na temat proponowanych przez Wykonawcę rozwiązań, a także uzyskają informacje na temat organizacji i cen uzyskanych od podwykonawców/dostawców. Dodatkowo podkreślić należy iż sposób ustalenia ceny oferty był przeprowadzany jedynie w gronie upoważnionych osób, bez ujawniania takich danych na zewnątrz. Wykonawca podjął niezbędne działania w celu zapobieżeniu ujawnienia takich danych, o czym mowa w dalszej części pisma.

Oferty i dane podwykonawców/poddostawców

Wykonawca objął tajemnicą oferty podwykonawców/poddostawców, które zostały złożone Wykonawcy, a tym samym są dedykowane specjalnie na jego zindywidualizowane potrzeby w ramach niniejszego postępowania. Każda z ofert złożonych Wykonawcy została zindywidualizowana w odniesieniu do Wykonawcy w stosunku do standardowo stosowanych przez dany podmiot warunków handlowych. Ponadto oferty zostały pozyskane często z uwagi na trwającą przez lata współpracę stron, a także z uwagi na pozycję rynkową Wykonawcy, z którym współpraca handlowa jest dla ww. podmiotów atrakcyjna. Innymi słowy, oferty podwykonawców czy dostawców, adresowane do Wykonawcy stanowią odzwierciedlenie wieloletniej obecności na rynku i jako takie, stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa. Skoro Wykonawca pozyskał korzystne, konkurencyjne oferty podwykonawców i dostawców, umożliwiające złożenie korzystnej cenowo oferty, to ma prawo doszukiwać się zagrożenia dla swoich interesów w przypadku uzyskania szczegółów tych ofert przez konkurentów. Konkurencyjni wykonawcy, rywalizujący ze STRABAG Sp. z o.o. na tym samym rynku, o te same zamówienia, będą bowiem dążyć w relacjach z tymi podwykonawcami do pozyskania analogicznych warunków współpracy.

Zakres informacji objętych tajemnicą przedsiębiorstwa obejmuje oferty podwykonawców – będące wynikiem indywidualnych ustaleń wykonawcy. Zawarte tam informacje dotyczące

zaproprowanych kwot, cen zaoferowanych na poszczególne materiały jak i zasad współpracy niewątpliwie stanowią wartość gospodarczą i mogą mieć znaczenie dla prowadzonej działalności gospodarczej. Ich poufność może mieć znaczenie z punktu widzenia konkurencyjności wykonawcy (7.05.2014r. KIO 802/14). Jak potwierdza orzecznictwo KIO Informacja o cenach dostaw, usług i robót oferowanych przez podwykonawców, z których zamierza skorzystać wykonawca, może być przedmiotem zainteresowania ze strony konkurencji. Zastrzeżenie tych informacji znajduje uzasadnienie w obowiązującym orzecznictwie (wyrok KIO z 23.04.2013 r., KIO 848/13). W odniesieniu do ofert podwykonawców/dostawcy wskazać należy, że ich treść jest właściwa jedynie dla relacji z Wykonawcą i jest konsekwencją wieloletniej współpracy, wzajemnego zaufania i zbudowanych relacji. Ujawnienie ofert mogłoby negatywnie skutkować dla relacji z innymi podmiotami. Oferty podwykonawców i dostawców w najdalej idący sposób wpływają na możliwość wywiązania się z wykonania zamówienia (determinują kluczowe aspekty realizacji zamówienia). Dane te stanowią dla Wykonawcy określoną, wymierną wartość gospodarczą. Ujawnienie konkurentom źródeł pozyskiwania materiałów przez Wykonawcę realnie wpłynęłoby na sytuację Wykonawcy, tak w związku z możliwością wykonywania przedmiotowego kontraktu, jak i składania konkurencyjnych ofert w ramach postępowań przetargowych.

Podkreślić należy, część z otrzymanych ofert jest zastrzeżona jako tajemnica przedsiębiorstwa. Zastrzeżenie wynika to albo z treści samej oferty albo z objęcia poufnością wiadomości (np. oferty e-mail) w której przekazywana jest konkretna treść oferty. Wykonawca w ramach stałej współpracy z podmiotami również stosuje podobne klauzule zastrzegające poufność przekazywanych informacji. Wykonawca ma wypracowane relacje biznesowe z podmiotami i jako całość traktuje je jako informacje handlowe niepodlegające ujawnieniu.

Wartość gospodarczą ofert podwykonawców/dostawców podkreśla się także w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej. I tak w wyroku z KIO z 17.02.2016r., KIO 149/16 wyrażono pogląd, że gdyby konkurenci mieli świadomość tego, od jakich podmiotów, za jakie ceny i na jakich warunkach dany wykonawca kupuje materiały i uzyskuje usługi, mogliby podejmować próby nawiązania kontaktu z tymi samymi dostawcami i uzyskania podobnych cen, co mogłoby wpłynąć negatywnie na konkurencyjność. Podobnie w wyroku z 31.01.2020r. KIO 69/20 wskazano, że informacja o danym rynku podwykonawców i zasadach współpracy z tymi kontrahentami na zasadzie indywidualnych negocjacji, wpisuje się w charakter informacji istotnych z punktu widzenia działalności tego wykonawcy.

„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. Gdyby konkurenci mieli świadomość tego, od jakich podmiotów, za jakie ceny i na jakich warunkach dany wykonawca kupuje materiały i uzyskuje usługi, mogliby podejmować próby nawiązania kontaktu z tymi samymi dostawcami i uzyskania podobnych cen, co mogłoby wpłynąć negatywnie na konkurencyjność skarżonego konsorcjum” (vide: wyrok KIO z 17.02.2016r., sygn. KIO 149/16).

Wykonawca współpracuje w ramach licznie realizowanych kontraktów z szerokim gronem podmiotów działającym na rynku budowlanym, oferującym wykonanie poszczególnych robót budowlanych, dostaw lub usług z nimi zawiązanymi. Ma wypracowane przy tym stawki, zawierające rabaty, upusty, wynikające ze stałej współpracy, a także prowadzonej polityki scentralizowanych zakupów. Informacje w tym przedmiocie stanowią istotną wartość gospodarczą i obrazują politykę cenową Wykonawcy. Ujawnienie danych podwykonawców jak i stawek pod konkretne zamówienie, naraża Wykonawcę także na szkodę w postaci utraty zaufania dotychczasowych kontrahentów, próbę przejęcia współpracy lub „przebicia” stawek przez konkurencję, co potwierdza zresztą wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 2020-09-25, KIO 2123/20:

„Obowiązek zachowania poufności określonych informacji w przypadku zawierania umów z podwykonawcami lub poddostawcami wynika w głównej mierze z warunków finansowych, jakie widnieją w tych ofertach, a które są właściwe jedynie dla relacji na linii członkowie Konsorcjum TTC - podwykonawca/poddostawca. Podkreślić należy, że treść tych ofert jest konsekwencją wieloletniej współpracy, wzajemnego zaufania i zbudowanych relacji. Oferty uzyskane od podwykonawców skierowane są do członków Konsorcjum TTC. Cechy współpracy łączącej dane podmioty są bowiem właściwe dla tej konkretnej relacji, a ich ujawnienie mogłoby negatywnie skutkować dla relacji utrzymywanych z innymi podmiotami”.

Tym samym informacje w zakresie podwykonawców i poddostawców oraz ich ofert/umów stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa i Wykonawca wnosi o jej respektowanie poprzez nieujawnienie tych danych.

Inne informacje mające walor tajemnicy przedsiębiorstwa

Wykonawca zastrzegł informacje mające walor tajemnicy przedsiębiorstwa jako informacje organizacyjne – wydzielone jednostki i zasoby własne spółki, w tym certyfikaty zakładowych kontroli produkcji (w zakresie w jakim są nieznane i niedostępne na zewnątrz) sprzyjające oszczędnościom i możliwości obniżania cen oferowanych robót i usług, jak i sposobu ich

wykonania oraz podziału zadań w ramach struktury Wykonawcy. Wykonawca zastrzegł też informacje organizacyjne, jak stawki wynagrodzenia o pracę oraz stawki godzinowe, w zakresie w jakim przekraczają stawki wynikające z ustawy o minimalnym wynagrodzeniu za pracę oraz rozporządzenia w sprawie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz wysokości minimalnej stawki godzinowej obowiązującej w momencie składania oferty.

Odrębnie Wykonawca wskazuje na potrzebę zastrzeżenia dowodów dotyczących pracowników STRABAG, wypłacanych im wynagrodzeń i zasad zatrudnienia – mowa w tym przypadku o dowodach w postaci umów o pracę, aneksów do nich i oświadczeń w zakresie zatrudnienia, a także listy płac, informacji o strukturze zatrudnienia, informacje o średniorocznym zatrudnieniu w Strabag. Wprawdzie część z nich została zanonimizowana ze względu na potrzebę ochrony danych osobowych, niemniej tajność tych dokumentów podyktowana jest ich charakterem i pozostałą treścią, która nie została poddana anonimizacji. Dotyczą one bowiem kwestii finansowych, płacowych i organizacyjnych STRABAG i związanych z tym danych wrażliwych z punktu widzenia przedsiębiorcy takich jak wysokość oferowanych przez niego płac i warunków pracy, informacji o strukturze zatrudnienia, średniorocznym zatrudnieniu u Wykonawcy. Dokumenty takie, jako dotyczące kwestii pracowniczych i płacowych, podlegają ochronie zgodnie z przepisami i ograniczonemu dostępowi.

Zysk wykonawcy jest również założeniem i stricte polityką biznesową (informacją organizacyjną o dużej wartości gospodarczej) konkretnego wykonawcy wobec czego nie może być informacją udostępnianą konkurencji. Zastrzeżone przez Wykonawcę informacje odnoszą się do sposobu organizacji pracy Wykonawcy i taktyki przyjętej przez nas do realizacji zamówienia, co zgodnie z ugruntowanym w tym zakresie stanowiskiem wyrażanym w orzecznictwie, stanowi informacje, które zostały ocenione jako zasługujące na miano tajemnicy przedsiębiorstwa (zob. np. wyrok KIO z 29.01.2015 r., KIO 105/15). Ponadto należy zauważyć, że w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej podkreśla się, że „ułatwienie innym wykonawcom dostępu do tajemnic handlowych, strategii firmy, kontaktów handlowych, czy sposobu prowadzenia polityki cenowej i pozyskanych ofert prowadzi do jawnego naruszenia zasady uczciwej konkurencji” (wyr. KIO z 14.04.2014 r., KIO 495/14, KIO 507/14, KIO 508/14), wobec czego nie ulega wątpliwości, że informacje przedstawione w dokumentach zastrzeżonych przez nas jako objęte tajemnicą przedsiębiorstwa nie mogą zostać odtajnione.

Ad. II brak ujawnienia informacji do wiadomości publicznej

W stosunku do zastrzeżonych informacji spełnione są również przesłanki formalne uznania ich za tajemnice przedsiębiorstwa. STRABAG Sp. z o.o. nigdzie nie ujawnia ani nie publikuje zastrzeżonych informacji. Nie jest możliwe uzyskanie przez podmioty prowadzące działalność konkurencyjną wiedzy w tym zakresie drogą zwykłą i dozwoloną - jak wyjaśnia możliwość uzyskania dostępu do informacji

orzecznictwo SN na gruncie art. 11 ust 2 UZNK. Jako źródło takiej wiedzy orzecznictwo sądów podaje ogólnodostępne czasopisma branżowe (SN z 5.09.2001r. sygn. akt I CKN 1159/00), foldery czy materiały o spółce (wyrok SA w Poznaniu z 09.02.2012r. sygn. akt . I ACa 968/11), stronę internetową (wyrok WSA w Warszawie, 15.03.2012r. II SA/Wa 128/12).

STRABAG nie zamieszcza danych w zakresie podanym w dowodach numer: 2, 3, 3a, 3b, 4, 4a, 7, 8, 8a, 9b, 10, 11, 12, 13 do niniejszego pisma na stronie internetowej, ani w materiałach spółki ani w prasie. Nie są nam znane legalne i dozwolone kanały informacji poprzez które wiedzę taką posiadać mogłyby firmy konkurencyjne.

Nie jest możliwe uzyskanie przez podmioty prowadzące działalność konkurencyjną wiedzy w tym zakresie drogą zwykłą i dozwoloną. O przedmiotowych informacjach wie ograniczone grono pracowników spółki i w zakresie w jakim dotyczy kalkulowania ceny przez podwykonawców – pracownicy tych podmiotów. W każdym przypadku osoby te są zobowiązane do zachowania poufności.

W załączeniu przedkładamy listę osób, które uczestniczyły w przygotowaniu oferty – jednocześnie też listę zastrzegamy jako tajemnicę przedsiębiorstwa, albowiem zawiera ona dane osobowe pracowników Spółki, a nadto stanowi gotową bazę danych o zespole osób zatrudnionych przez Wykonawcę i odpowiedzialnych za przygotowanie oferty

Dowód: lista osób przygotowujących ofertę – załącznik nr 13 (tajemnica przedsiębiorstwa)

W zakresie wartości gospodarczej zastrzeżonych informacji dot. personelu wskazać należy, że STRABAG Sp. z o.o. świadczy usługi i wykonuje roboty budowlane za pośrednictwem swoich pracowników, którzy są istotnym „kapitałem” spółki i stanowi o jej wartości. Informacje te mają więc wymierną wartość gospodarczą, zwłaszcza dla konkurentów. Dodatkowo wymierną wartość gospodarczą mają również informacje na temat osób z którymi Wykonawca nawiązał współpracę i którymi dysponuje na potrzeby realizacji danego zadania. Podkreślenia wymaga, że zastrzeżenie danych i informacji umożliwiających identyfikację osób, z pomocą których Wykonawca przygotowuje oferty przetargowe znajduje potwierdzenie również w innych orzeczeniach KIO. W tym zakresie warto chociażby zwrócić uwagę na Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 07.12.2016 roku, sygn. akt: 2115/16, w którym wskazane zostało, że zastrzeżenie wykazu osób jako tajemnicy przedsiębiorstwa, przez wskazanie znaczenia organizacyjnego i gospodarczego informacji o posiadanych zasobach osobowych jest dopuszczalne. Wskazano również na możliwość "podkupienia" wysoko wykwalifikowanych współpracowników przez konkurencję. Wskazana okoliczność uznana została jako wystarczająca dla wykazania spełniania materialnych przesłanek tajemnicy przedsiębiorstwa, w odniesieniu do zastrzeżonych informacji.

Zgodnie z poglądem Sądu Najwyższego wyrażonym w wyroku z dnia 3 października 2000 r., sygn. akt: I CKN 304/00: *"tajemnica nie traci swojego charakteru, gdy wie o niej pewne ograniczone grono osób, zobowiązanych do dyskrecji, w tym - kontrahenci przedsiębiorcy". Na uwagę zasługuje, że nie jest możliwe zapoznanie się z przedmiotowymi informacjami zwykłą, prawnie dozwoloną drogą*" (wykazanie, iż w taki sposób możliwe jest uzyskanie dostępu do informacji pozbawia je ochrony prawnej - wyrok Sądu Apelacyjnego w Poznaniu z dnia 9 lutego 2012 r., sygn. I ACa 968/11).

Na gruncie ustawy UZNK wskazuje się, jako źródło takiej wiedzy ogólnodostępne czasopisma branżowe (SN z 5.09.2001r. sygn. akt I CKN 1159/00), foldery czy materiały o spółce (wyrok SA w Poznaniu z 09.02.2012r. sygn. akt: I ACa 968/11), stronę internetową (wyrok WSA w Warszawie, 15.03.2012r. II SA/Wa 128/12).

STRABAG nie zamieszcza danych w zakresie podanym w treści wyjaśnień i w załącznikach na stronie internetowej, w materiałach spółki, w prasie itd. Nie są nam znane legalne i dozwolone kanały informacji, poprzez które wiedzę taką osiągnąć mogłyby firmy konkurencyjne.

Z ostrożności należy wskazać, iż każde zamówienie jest szacowane indywidualnie a konkretne rozwiązania, stosowane stawki, sprzęt i inne zasoby są ustalane odrębnie do każdej oferty. Tym samym informacje stanowiące podstawę do wyceny stanowią informacje prawnie chronione przez Wykonawcę i o ile mogą mieć charakter powtarzalny to w ich wyniku dochodzi każdorazowo do indywidualnej kalkulacji oferty. Tym samym kalkulacja i założenia oferty w jednym postępowaniu nie przesądza o identycznej kalkulacji w innym postępowaniu. Oznacza to, że nawet jeżeli wykonawcy wejdą w posiadanie pewnych informacji o sposobie kalkulacji w jednym postępowaniu nie przesądza to i nie rozciąga się na inne odrębne postępowania. Wobec powyższego Wykonawca oświadcza, iż informacje podane w wyjaśnieniach w sprawie ustalenia ceny oferty na potrzeby niniejszego Postępowania nie zostały ujawnione w całości ani w części do wiadomości publicznej a Wykonawca podjął niezbędne działania w celu zachowania ich w poufności.

Ad. III podjęcie działań w celu zachowania poufności

W celu zachowania poufności zastrzeżonych informacji, do opracowywania ofert składanych przez nas w przetargach dostęp ma ograniczona liczba osób. Wszystkie osoby uczestniczące w przygotowaniu oferty zobowiązane są do zachowania w poufności informacji dotyczących zarówno przyjętych rozwiązań, jak i treści samej oferty. Krąg tych osób jest ograniczony i znany

Spółce. Informacje pomiędzy członkami zespołu ofertowego przekazywane były przy użyciu technologii zapewniających bezpieczeństwo teleinformatyczne w ramach chronionej sieci. Obowiązujący w firmie system obiegu i zarządzania dokumentami (tak wewnętrznymi dokumentami spółki, jak również przedstawionymi Zamawiającemu ofertami podwykonawców) uniemożliwia dostęp do objętych ochroną dokumentów i danych wykorzystywanych do sporządzenia oferty dla pracowników i osób nie dedykowanych do bezpośredniej pracy z tymi dokumentami.

Zasady prowadzenia negocjacji treści ofert i warunków współpracy z podwykonawcami wymagają od ich uczestników zachowania poufności. Spółka nie publikuje i nie rozpowszechnia szczegółowych danych technicznych, technologicznych czy organizacyjnych związanych z wykonywaniem przez nią działalności. Dane techniczne, technologiczne i organizacyjne zastrzeżone są przez STRABAG jako tajemnica przedsiębiorstwa w ofertach czy wnioskach składanych w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego i w związku z tym nie podlegają ujawnieniu.

Wykonawca podjął działania w celu zachowania poufności przedmiotowych informacji w tym m.in:

- *wprowadził w swojej organizacji obowiązkowe zachowanie w poufności informacji stanowiących wartość dla przedsiębiorstwa [dowód: Kodeks Etyczny - Zasady postępowania STRABAG SE- klauzula 2.4] - (dowód: zał. Nr 14- jawny)*
- *ograniczył krąg pracowników swojej organizacji, którzy mają dostęp do tych informacji poprzez wydzielenie jednostki organizacyjnej i wprowadził zakaz ujawnienia informacji stanowiących podstawę do sporządzenia oferty bez zgody zarządu osobom nie związanym z prowadzonym projektem,*
- *powołał pełnomocnika ds. bezpieczeństwa, zajmującego się m.in. nadzorem nad przestrzeganiem Kodeksu Etycznego, w tym zasad poufności,*
- *wprowadził wytyczne dotyczące korzystania z technologii informatycznych, które regulują zasady ochrony danych w ramach technologii informatycznych,*
- *wprowadził dokument informujący podwykonawców o zobowiązaniu do przestrzegania przez pracowników firmy postanowień Kodeksu Etycznego,*
- *wprowadził do treści umów o podwykonawstwo stosowne postanowienia w tym zakresie,*
- *udostępnił na stronie www.strabag.pl Kodeks Etyczny, zapewniając jednocześnie swoich kontrahentów o przestrzeganiu przez pracowników koncernu STRABAG SE zasad poufności w zakresie informacji mogących leżeć w interesie jego klientów.*

Wykonawca stosuje ograniczenia organizacyjne związane z przepływem danych polegające m. in. na wprowadzeniu stosownych procedur wewnętrznego obiegu informacji stanowiących

tajemnicę przedsiębiorstwa, zabezpieczeniu hasłami danych zapisywanych na serwerze, itp. W załączeniu przedkładamy dokument regulujący tę kwestię:

„Wytyczne koncernu dotyczące korzystania z technologii informatycznych” – (dowód: zał. nr 12 - tajemnica przedsiębiorstwa).

Uwaga: Wytyczne koncernu dotyczące korzystania z technologii informatycznych opisują szereg różnych kwestii związanych z nie tylko z samym zarówno z zakupem i instalacją sprzętu IT ale korzystania z niego oraz korzystania z platform internetowych, zabezpieczenia danych, korespondencji mailowej, przechowywania plików w chmurze, dostępu do sieci firmowej, haseł itp. Wypracowanie tych zasad wymagało znacznego nakładu pracy i środków a zakres informacji zawartych w tych wytycznych stanowi swoiste know-how spółki. Również te informacje mają zatem walor informacji organizacyjnych w rozumieniu art. 11 ust 2 ustawy uznk.

Wykonawca również opracował i wdrożył Procedurę Polityki Bezpieczeństwa i Ochrony Tajemnicy Przedsiębiorstwa określającą sposób postępowania z informacją stanowiącą tajemnicę przedsiębiorstwa (**Załącznik nr 11**).

Uwaga:

Procedura Polityki Bezpieczeństwa i Ochrony Tajemnicy Przedsiębiorstwa określająca sposób postępowania z informacją stanowiącą tajemnicę przedsiębiorstwa zawiera szereg zasad obowiązujących w organizacji w zakresie ochrony informacji. Są to informacje stanowiące know-how Wykonawcy, które obejmuje wypracowany system przekazu informacji umożliwiający zachowania bezpieczeństwa i poufności przekazywanych danych. Procedura została opracowana w oparciu o dotychczasowe przypadki i doświadczenie STRABAG Sp. z o.o. w zakresie informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa i tym samym stanowi swoiste know-how spółki. Procedura dotycząca bezpieczeństwa i tajemnicy przedsiębiorstwa opisuje zasady postępowania z informacjami stanowiącymi tajemnicę przedsiębiorstwa, w szczególności kwestie zabezpieczenia informacji, zakres możliwego udostępnienia informacji podmiotom trzecim, sposób udostępnienia informacji, nadzór nad przestrzeganiem ustalonych zasad.

Wypracowanie tych zasad wymagało znacznego nakładu pracy i środków a zakres informacji zawartych w tych wytycznych stanowi swoiste know-how spółki. Również te informacje mają zatem walor informacji organizacyjnych w rozumieniu art. 11 ust 2 ustawy uznk.

Co więcej, pracownicy Wykonawcy biorący udział w przygotowaniu oferty, mający dostęp do zastrzeganych informacji, zostali zobowiązani do zachowania tychże informacji w tajemnicy. Obowiązek zachowania poufności zastrzeganych informacji jest także jednym z podstawowych obowiązków pracowników Wykonawcy, wynikającym z art. 100 § 2 pkt 4 Kodeksu pracy.

Zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego z 02.03.2011 r., II PK 204/10, „powinności określone w art. 100 § 2 pkt 4 k.p. są ustanowieniem szczególnej zasady lojalności pracownika względem pracodawcy, z której przede wszystkim wynika obowiązek powstrzymania się pracownika od działań zmierzających do wyrządzenia pracodawcy szkody, czy nawet ocenianych jako działania na niekorzyść pracodawcy.”

Zgodnie z poglądem prezentowanym w doktrynie "tajemnicą przedsiębiorstwa może być również zbiór informacji, które jakkolwiek samodzielnie są powszechnie znane osobom z danej branży, to jednak zebranie ich w określonym zestawieniu może tworzyć nową wymierną wartość gospodarczą" (tak Janusz Szwaja Red. Ustawa o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, Komentarz wydanie 5, Komentarz do art. 11 ZNKU red. Szwaja 2019, NB 8). Ma to istotne znaczenie w tym kontekście, że nawet jeżeli część informacji o procedurach bezpieczeństwa danych czy wewnętrzne rozporządzenia znajdują się w przestrzeni publicznej to ich odpowiednie zastosowanie na potrzeby konkretnej procedury samooczyszczenia już mogą stanowić zbiór informacji poufnych. Potwierdza to m.in. wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 13 września 2019, sygn. akt KIO 1692/19 Izba dokonując analizy złożonych z ofertą dokumentów uznała, iż dokumenty te będące zbiorem informacji o sposobie realizacji zamówienia mogą mieć wartość gospodarczą. O ile niektóre informacje, wyrwane z kontekstu całego dokumentu zawierają informacje jawne, o tyle cały zbiór informacji zawartych w Opisie i Wykazie obrazuje sposób realizacji zamówienia przyjęty przez wykonawcę, który warunkuje zaoferowanie konkurencyjnej ceny, stanowi także pracę koncepcyjną, twórczą, przeprowadzoną na potrzeby konkretnego Zamawiającego.

Wykonawca zaznacza, że znane mu jest stanowisko sądów i doktryny mówiące o tym, że tajemnicą są informacje a nie dokumenty, co oznaczałoby, że np. osnowa pisma data czy elementy tytułów nie zawierają takich informacji. Niemniej jednak, nawet jeżeli poszczególne słowa czy zwroty bez kontekstu mogłyby zostać potraktowane jako jawne, to ich udostępnianie w wrywkowym zakresie mija się z celem i nie wpisuje w społeczno-gospodarcze przeznaczenie ustawy Pzp, w odniesieniu do zasady jawności postępowania. Należy w tym miejscu przywołać wyrok z 14 lutego 2008 r. w sprawie C-450/06 Varec oraz wyrok z 13 lipca 2006 r. w sprawie C-438/04 Mobistar, w którym to Trybunał stwierdził, iż "podstawowy cel przepisów wspólnotowych z dziedziny zamówień publicznych obejmuje otwarcie rynków we wszystkich państwach członkowskich na niezakłóconą konkurencję (...). Aby zrealizować ten cel, ważne jest, by instytucje zamawiające nie ujawniały informacji związanych z postępowaniami przetargowymi, których treść mogłaby zostać wykorzystana w celu zakłócenia konkurencji bądź to w przetargu będącym właśnie w toku, bądź też w późniejszych przetargach. Ponadto zarówno ze względu na swój charakter, jak i zgodnie z systemem regulacji wspólnotowych w omawianej dziedzinie postępowania w sprawie udzielenia zamówień publicznych oparte są na stosunku

Strona 32 z 34

zaufania między instytucjami zamawiającymi a uczestniczącymi w nich podmiotami gospodarczymi. Podmioty te powinny móc przedkładać instytucjom zamawiającym wszelkie informacje użyteczne w ramach postępowania przetargowego, bez obawy, że instytucje te przekażą osobom trzecim informacje, których ujawnienie mogłoby przynieść rzeczonym podmiotom szkody".

W świetle prawa unijnego jawność postępowania o udzielenie zamówienia publicznego nie ma charakteru absolutnego. Tym samym ujawnienie jakichkolwiek treści dokumentu, które nie mają znaczenia dla oceny wyjaśnień, w celu bezwzględnego przestrzegania zasady jawności postępowania jest sprzeczne z wykładnią art. 5 kc. Ponadto w celu zapewnienia niezakłóconej konkurencji rynkowej, ochrony zaufania pomiędzy kontrahentami oraz utrzymania w poufności informacji mających dla wykonawców określone znaczenie gospodarcze, zamawiający jest zobowiązany do nieujawniania danych, które zostały zastrzeżone jako całość tajemnicą przedsiębiorstwa.

Co istotne, Wykonawca podkreśla, iż na chwilę składania niniejszego pisma jest częścią europejskiego koncernu budowlanego realizującego na świecie ponad 15 tys. projektów rocznie. STRABAG Sp. z o.o. realizuje najbardziej prestiżowe inwestycje w segmentach budownictwa ogólnego, inżynieryjnego i infrastrukturalnego. Sukces realizowanych projektów zapewnia mu bogate zaplecze sprzętowe, najnowszej generacji park maszynowy, potencjał zatrudnianych specjalistów oraz wysokiej jakości materiały budowlane. STRABAG sp. z o.o. zatrudnia przeszło 4500 osób. Z uwagi na rozbudowany system wewnętrznych powiązań jak i współdziałanie w ramach potężnej grupy kapitałowej, Wykonawca wypracował własne i kompleksowe narzędzia do profesjonalnego, sprawnego a przez to konkurencyjnego udziału na rynku, także w obszarze zamówień publicznych. Wykonawca na bazie doświadczenia stale ulepsza swój potencjał, ujednolica i łączy zasady działania w koncernie a jednocześnie stawia coraz wyższe wymagania w celu ich egzekwowania i weryfikowalności na różnym szczeblu pracowniczym.

Podsumowując, działania jakie podjął STRABAG, obejmują środki prawne i fizyczne, które mają na celu utrzymanie danych stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa w poufności. Informacje utajnione przez STRABAG stanowią określony zbiór danych posiadających jako całość wymierną wartość gospodarczą. W tym miejscu – wyłącznie z ostrożności, należy podkreślić, iż zbiór danych podlega ochronie prawnej nawet jeżeli jego poszczególne elementy podane zostały do publicznej wiadomości (wyrok SN z 22.02.2007r, sygn. akt V CSK 44/2006).

Z uwagi na powyższe na podstawie art. 18 ust. 3 Ustawy Prawo zamówień publicznych, Wykonawca zastrzega, że ww. informacje nie mogą być udostępniane i wnosi o ich nie

Strona 33 z 34

ujawnianie przez Zamawiającego, albowiem stanowią one dla Wykonawcy wartość gospodarczą, która zasługuje na ochronę prawną.

W załączeniu:

- Dowód nr 1 – Porównanie cen oferentów (jawny)
- Dowód nr 2 – Zestawienie kosztów i narzutów z zyskiem (utajniony)
- Dowód nr 3 – umowy o pracę (utajniony)
- Dowód nr 3a – Lista płac dla pracowników (utajniony)
- Dowód nr 3b - zaświadczenie Kierownika Działu Kadr i Płac (utajniony)
- Dowód nr 4- Strabag Sp. z o.o. struktura zatrudnienia 02.2026 (utajniony)
- Dowód nr 4a - średnioroczne zatrudnienie 2020-02.2026 dane miesięczne (utajniony)
- Dowód nr 5 – ZUS Zaświadczenie_o_niezaleganiu (jawny)
- Dowód nr 6 – US zaświadczenie_o_niezaleganiu (jawny)
- Dowód nr 7 – Oferty podwykonawców (utajniony)
- Dowód nr 8 – wskaźniki finansowe Strabag Sp. z o.o. 2022-2024 (utajniony)
- Dowód nr 8a – szczegółowa kalkulacja pozycji kosztorysowych sił własnych (utajniony)
- Dowód nr 9 – Wykaz sprzętu - (jawny)
- Dowód 9a - Cennik Asfaltu (jawny)
- Dowód 9b – Harmonogram robót (utajniony)
- Dowód nr 10 – certyfikaty zakładowych kontroli produkcji (utajniony)
- Dowód nr 11 – PR Polityki bezpieczeństwa i ochrony tajemnicy przedsiębiorstwa (utajniony)
- Dowód nr 12 – Wytyczne koncernu w sprawie korzystania z technologii IT (utajniony)
- Dowód nr 13 – Lista osób uczestniczących w przygotowaniu oferty (utajniony)
- Dowód nr 14 - Kodeks postępowania - Zasady postępowania STRABAG SE- klauzula 2.4 (jawny)
- Dowód nr 15 – Certyfikaty (jawny)

Z poważaniem