

Inowrocław, 28 czerwca 2021 r.

BOI.1431.50.2021

**INOHURT INTERNATIONAL  
sp. z o.o. sp. k.  
ul. Transportowca 31  
88-100 Inowrocław**

## **DECYZJA**

Na podstawie art. 107 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U.2021.735 t.j.) oraz art. 16 w związku z art. 5 ustawy z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej (Dz.U.2020.2176 t.j.) po rozpatrzeniu wniosku INOHURT INTERNATIONAL sp. z o.o. sp. k. o udostępnienie informacji publicznej orzeka się, co następuje:

### **odmawia się udostępnienia informacji publicznej**

żądaną przez Wnioskodawcę w ww. wniosku z dnia 13 kwietnia 2021 r. (data wpływu: 20 kwietnia 2021 r.) w części dotyczącej udostępnienia umów zawartych pomiędzy Miastem Inowrocław, a Enea Oświetlenie sp. z o.o., wraz ze wszystkimi załącznikami oraz aneksami, a także dokumentów z postępowań, w wyniku których zawarto następujące umowy: 2503/OP/R1/2020/P, 1356/OP/RO1/2020/P, 208/ENEA Oświetlenie/OP/RO1/2018.

## **UZASADNIENIE**

W dniu 20 kwietnia 2021 r. do Urzędu Miasta Inowrocławia wpłynął wniosek INOHURT INTERNATIONAL sp. z o.o. sp. k. reprezentowanego przez Pana Prezesa Zarządu Komplementariusza o udostępnienie informacji publicznej, m. in. w postaci udostępnienia umów zawartych pomiędzy Miastem Inowrocław, a Enea Oświetlenie sp. z o.o., wraz ze wszystkimi załącznikami oraz aneksami, a także dokumentów z postępowań w wyniku których zawarto następujące umowy: 2503/OP/R1/2020/P, 1356/OP/RO1/2020/P, 208/ENEA Oświetlenie/OP/RO1/2018.

Po przeanalizowaniu sprawy Organ uznał, że wnioskowane dokumenty stanowią informację publiczną.

Ustawodawca w art. 5 cytowanej ustawy dokonał ograniczenia w zakresie udostępnienia informacji wskazując, iż prawo do informacji publicznej podlega ograniczeniu w zakresie i na zasadach określonych w przepisach o ochronie informacji niejawnych oraz o ochronie innych tajemnic ustawowo chronionych. Podlega także ograniczeniu ze względu na prywatność osoby fizycznej lub tajemnicę przedsiębiorcy.

Tajemnicę przedsiębiorcy wyprowadza się z tajemnicy przedsiębiorstwa i pojęcia te w zasadzie pokrywają się zakresowo, choć tajemnica przedsiębiorcy w niektórych sytuacjach może być rozumiana szerzej. Tajemnicę przedsiębiorcy stanowią więc informacje znane jedynie określonemu kręgowi osób i związane z prowadzoną przez przedsiębiorcę działalnością, wobec których podjął on wystarczające środki ochrony w celu zachowania ich w poufności. Informacja staje się „tajemnicą”, kiedy przedsiębiorca przejawia wolę zachowania jej jako niepoznawalnej dla osób trzecich. Nie traci natomiast swojego charakteru przez to, że wie o niej pewne ograniczone grono osób zobowiązanych do dyskrecji (np.

pracownicy przedsiębiorstwa). Utrzymanie danych informacji jako tajemnicy wymaga więc podjęcia przez przedsiębiorcę działań zmierzających do wyeliminowania możliwości dotarcia do nich przez osoby trzecie w normalnym toku zdarzeń, bez konieczności podejmowania szczególnych starań (wyrok NSA z 05.07.2013 r., I OSK 511/13).

Ustawodawca pozostawił uznaniu przedsiębiorcy ocenę, czy z uwagi na charakter informacji podjęcie działania w celu zachowania ich w poufności. Świadczy o tym zapis art. 11 ust. 4 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz. U. z 2020 r., poz. 1913.) stanowiący, że przez tajemnicę przedsiębiorstwa rozumie się nieujawnione do wiadomości publicznej informacje techniczne, technologiczne, organizacyjne przedsiębiorstwa lub inne informacje posiadające wartość gospodarczą, co do których przedsiębiorca podjął niezbędne działania w celu zachowania ich poufności. Na tajemnicę przedsiębiorstwa składają się zatem takie informacje należące do tego podmiotu, których przekazanie, ujawnienie lub wykorzystanie albo nabycie od osoby nieuprawnionej zagraża lub narusza interes przedsiębiorcy.

W niniejszej sprawie Enea Oświetlenie sp. z o.o. podjęła działania, które mają na celu zachowanie treści umowy zawartej z Miastem Inowrocław w tajemnicy. Mianowicie został w niej wprowadzony zapis, który mówi, że „wszelkie informacje pozyskane przez Zamawiającego w związku z zawarciem lub wykonywaniem niniejszej umowy albo przy okazji tych zdarzeń stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa Wykonawcy w rozumieniu art. 11, ust. 2 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz. U. z 2020 r., poz. 1913) chyba, że informacje te staną się dostępnymi publicznie. W umowie zawarto także następujące klauzule: „1. Wykonawca oświadcza, że wszelkie informacje uzyskane przez Zamawiającego w związku z zawarciem lub wykonywaniem niniejszej umowy albo przy okazji tych zdarzeń, stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa Wykonawcy w rozumieniu art. 11 ust. 2 ustawy z dnia 16.04.1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz. U. z 2020 r. poz. 1913), chyba że informacje te są lub staną się informacjami dostępnymi publicznie na skutek zdarzeń zgodnych z prawem. Za tajemnicę przedsiębiorstwa Wykonawca uznaje w szczególności informacje dotyczące działalności gospodarczej Wykonawcy, informacje organizacyjne, finansowe, prawne, handlowe, marketingowe, produkcyjne, operacyjne, techniczne oraz technologiczne.

2. Zamawiający przyjmuje do wiadomości, że informacje określone w ust.1 mogą stanowić ponadto informacje poufne Wykonawcy w rozumieniu ustawy z dnia 29.07.2005 r. o obrocie instrumentami finansowymi (Dz. U. z 2020 r. poz. 89, ze zm.), wobec czego wykorzystanie lub ujawnienie informacji poufnej, jak też udzielenie rekomendacji lub nakłonienie innej osoby na podstawie informacji poufnej do nabycia lub zbycia instrumentów finansowych, których dotyczy ta informacja, wiąże się z odpowiedzialnością przewidzianą w powszechnie obowiązujących przepisach prawa, w tym odpowiedzialnością karną. Zamawiający oświadcza, że zapewnia zachowanie poufności tych informacji oraz zobowiązuje się przestrzegać obowiązku zachowania poufności.

3. Zamawiający zobowiązuje się do ochrony informacji określonych w ust.1 i 2, w tym w szczególności:

- 1) zachować informacje w poufności,
- 2) zapewnić w pełnym zakresie ochronę przed ujawnieniem informacji, z zachowaniem staranności wymaganej w stosunkach danego rodzaju,
- 3) wykorzystywać informacje wyłącznie w celu wykonania niniejszej umowy,
- 4) przekazywać informacje wyłącznie podmiotom uprawnionym z mocy ustawy do uzyskania tych informacji, w niezbędnym wymaganym zakresie; o każdym przypadku przekazania informacji Zamawiający jest zobowiązany powiadomić Wykonawcę na piśmie, chyba że powiadomienie jest sprzeczne z obowiązującymi przepisami,

5) niezwłocznie zawiadomić na piśmie Wykonawcę o każdym przypadku nieuprawnionego dostępu do informacji,

6) po wykonaniu umowy usunąć wszystkie informacje, chyba że Wykonawca zażąda na piśmie innego sposobu wykonania tego obowiązku, w szczególności zwrotu nośników, na których przechowywane są informacje.

4. Zamawiający jest zobowiązany do ochrony informacji określonych w ust.1 i 2 przez okres od uzyskania pierwszego dostępu do informacji do upływu trzech lat od dnia zakończenia wykonywania umowy.

5. Niezależnie od obowiązków związanych z ochroną informacji określonych w ust.1 i 2 Zamawiający zobowiązuje się zachować w poufności wszelkie informacje, które uzyskał w związku z zawarciem lub wykonywaniem umowy, jeżeli ich ujawnienie mogłoby w jakikolwiek sposób naruszać renomę Wykonawcy. Powyższy obowiązek ma charakter bezterminowy.”;

Jako, że z art. 35 ustawy o finansach publicznych wynika zasada domniemania niezastrzeżenia klauzuli dotyczącej wyłączenia jawności w umowach zawieranych przez jednostki sektora finansów publicznych lub inne podmioty, które realizują zadania przy udziale środków publicznych organ przeprowadził w tej sprawie postępowanie wyjaśniające.

W tym celu dopuścił dowód z zeznań Pana \_\_\_\_\_ - Członka Zarządu ds. Ekonomicznych ENEA Oświetlenie sp. z o.o. z siedzibą w Szczecinie oraz Pana \_\_\_\_\_ - Prokurenta ENEA Oświetlenie sp. z o.o. z siedzibą w Szczecinie. W trakcie przesłuchania ww. świadków podtrzymali oni stanowisko reprezentowanej firmy dotyczące nieujawniania osobom trzecim informacji mających związek z zawarciem i realizacją umowy, a w szczególności danych dotyczących terminów realizacji przez spółkę czynności będących przedmiotem umowy, danych dotyczących kar umownych i terminów płatności wynagrodzenia, danych dotyczących gwarancji na czynności objęte umową, wszelkich danych dotyczących wynagrodzenia, wartości amortyzacji, planowanych i realizowanych inwestycji, modernizacji infrastruktury, treści załączników zawierających wykaz majątku należącego do ENEA Oświetlenie, zestawienia statystycznego sieci oświetleniowej, wyliczenia tzw. kosztów właścicielskich, karty cen jednostkowych oraz kalkulacji wynagrodzenia, danych osobowych i teleadresowych przedstawicieli ENEA Oświetlenie.

Pan \_\_\_\_\_ oraz Pan \_\_\_\_\_ stwierdzili, że ujawnienie informacji, co do których firma zastrzegła poufność umożliwiłoby konkurencyjnym podmiotom poznanie warunków na jakich ENEA Oświetlenie świadczy swoje usługi, a także jakie czynniki wpływają na kształtowanie tych warunków. Zdaniem przedstawicieli firmy zakłóciłoby to mechanizmy konkurencyjne i naraziło spółkę na straty, a w konsekwencji na wyeliminowanie z rynku. Ponadto reprezentanci spółki podnieśli argument o konieczności zachowania w poufności danych osobowych i teleadresowych pracowników odpowiedzialnych za realizację zawartych umów.

Strona postępowania była informowana o jego przebiegu, nie złożyła innych wniosków dowodowych, jak również nie skorzystała z prawa do zapoznania się z aktami sprawy.

Zgodnie z art. 16 ust. 1 odmowa udostępnienia informacji publicznej oraz umorzenie postępowania o udostępnienie informacji w przypadku określonym w art. 14 ust. 2 przez organ władzy publicznej następują w drodze decyzji.

Stanowisko w sprawie zajęły Pani Urszula Marczevska – Naczelnik Wydziału Gospodarki Komunalnej Środowiska i Rolnictwa oraz Pani Urszula Borkowska – Główny Specjalista ds. zamówień publicznych.

W związku z powyższym organ postanowił orzec jak w sentencji.

## **POUCZENIE**

1. Od niniejszej decyzji służy stronie odwołanie do Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Bydgoszczy za pośrednictwem tutejszego Urzędu w terminie czternastu dni od dnia jej doręczenia.

Otrzymują:

1. INOHURT INTERNATIONAL sp. z o.o., sp. k.,
2. a/a.