

Port Lotniczy Bydgoszcz S.A., Al. Jana Pawła II 158, 85-151 Bydgoszcz

Data: 30.01.2013

Nasz znak: 2013/01/00909

Dotyczy: Wyjaśnienia udzielone Wykonawcom na etapie ogłoszenia w postępowaniu w trybie przetargu ograniczonego na roboty budowlane pn.: Remont płaszczyzny postojowej PPS1 Portu Lotniczego Bydgoszcz S.A. w ramach Projektu pn. "Zintegrowany Projekt inwestycyjny rozwoju funkcji portu Lotniczego w Bydgoszczy w ramach węzła komunikacyjnego aglomeracji bydgosko-toruńskiej" w ramach Regionalnego Projektu Operacyjnego Województwa Kujawsko-Pomorskiego na lata 2007-2013.

Zamawiający działając na podstawie art.38 ust.1 i 2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych, informuje, iż udzielono następujących odpowiedzi na zapytania, które wpłynęły do zamawiającego:

**Pytanie 1.** Zgodnie z interpretacją zapisów art.21 ust.4 pkt. 1 Ustawy o ochronie informacji niejawnych dostępną na stronie internetowej ABW cytat:

Kto upoważnia kierownika jednostki organizacyjnej do informacji niejawnych o klauzuli "zastrzeżone"?

*Art. 21 ust.4 pkt.1 ustawy nie wskazuje wprost, na jakiej podstawie prawnej kierownik jednostki organizacyjnej będzie miał dostęp do klauzuli „zastrzeżone”. Mając jednak na względzie, iż to on jest podmiotem uprawnionym do wydawania pisemnych upoważnień do dostępu do informacji, należy wnioskować, iż ma on zapewniony dostęp do klauzuli „zastrzeżone” na mocy ustawy, bez konieczności wydawania odrębnego pisemnego upoważnienia, w którym sam siebie upoważniałby do tych informacji niejawnych. Należy jednak pamiętać, iż aby mieć dostęp do informacji niejawnych należy posiadać zaświadczenie o przeszkoleniu w zakresie ochrony informacji niejawnych.*

Stawiany przez Zamawiającego w punkcie III.2.1 podpunkt 1.2 wymóg przedłożenia wraz z wnioskiem o dopuszczenie do udziału w postępowaniu poświadczenia bezpieczeństwa kierownika jednostki organizacyjnej jest żądaniem nieuprawnionym. Prosimy o zmianę zapisu w ogłoszeniu na zgodny z Ustawą.

#### **Odpowiedź:**

Wychodząc z definicji Kierownika jednostki organizacyjnej (kierownika przedsiębiorcy)- art.2 ust. 14 ustawy o ochronie informacji niejawnych:

**kierownikiem przedsiębiorcy** - jest członek jednoosobowego zarządu lub innego jednoosobowego organu zarządzającego, a jeżeli organ jest wieloosobowy - cały organ albo członek lub członkowie tego organu wyznaczeni co najmniej uchwałą zarządu do pełnienia funkcji kierownika przedsiębiorcy.

Powyższa definicja nie wyklucza możliwości występowania w roli kierownika jednostki organizacyjnej w rozumieniu ustawy o ochronie informacji niejawnych np. V-ce Prezesa wówczas Prezes jest traktowany w rozumieniu ustawy „jako osoba wykonujących czynności zlecone, które posiadają uprawnienia do dostępu do informacji niejawnych” a więc osoba, która jest zobowiązana posiadać Upoważnienie dostępu do informacji niejawnych na zasadach ogólnych.

Art. 21 ust. 4 pkt 1 ustawy nie wskazuje wprost, na jakiej podstawie prawnej kierownik jednostki organizacyjnej będzie miał dostęp do klauzuli „zastrzeżone”. Mając jednak powyższą definicję kierownika jednostki organizacyjnej zlecniodawca uzna uprawnienie dostępu do informacji niejawnych o klauzuli „zastrzeżone” Kierownika jednostki organizacyjnej w formie pisemnej na zasadach ogólnych dla osób wykonujących prace związane z dostępem do informacji niejawnych.

Powyższe zapobiegne domniemania przez Zlecniodawcę kto pełni funkcje kierownika jednostki organizacyjnej w rozumieniu ustawy o ochronie informacji niejawnych bez potrzeby przedstawiania przez Zlecnio biorcę uchwały w przedmiocie zarządów wieloosobowych.

**Pytanie 2.** Zgodnie z ogłoszeniem o zamówieniu wykonawca wraz z wnioskiem o dopuszczenie do udziału w postępowaniu ma przedstawić wykaz osób odpowiedzialnych za ochronę informacji niejawnych – załącznik nr 6 do wniosku (patrz. cz. III pkt 6 wzoru wniosku oraz III.2)A1.2 ogłoszenia). Dokument ten ma min. zawierać dane osobowe (PESEL, nr dowodu osobistego etc.), które są chronione przed nieuprawnionym dostępem osób trzecich na mocy ustawy o ochronie danych osobowych. W części dokumentów wymaganych przez Zamawiającego dotyczących pionu ochrony (np. zaświadczeniu o odbyciu szkolenia w zakresie informacji niejawnych) również występują dane osobowe (NR PESEL) podlegające ochronie na mocy tej samej ustawy. Prosimy o wskazanie sposobu jak we wniosku zabezpieczyć wymagane przez Zamawiającego dane osobowe przed nieuprawnionym dostępem osób trzecich.

Wzór wniosku wskazuje tylko sposób zabezpieczenia informacji chronionych przepisami ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji.

#### **Odpowiedź:**

Mając na uwadze treści wniosku Wykonawcy, Zamawiający wyjaśnia co następuje:

Zgodnie z art. 8 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zm.) postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego jest jawne.

Rozwinięciem tego przepisu jest art. 96 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zm.), który odnosi się do protokołu postępowania. Zgodnie z ust. 1 wymienionego przepisu w trakcie prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia zamawiający sporządza pisemny protokół postępowania o udzielenie zamówienia. Zgodnie z art. 96 ust. 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zm.) protokół wraz z załącznikami (którymi są m.in. oferty wykonawców) jest jawny. W tym miejscu należy zauważyć, iż wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu są jawne od dnia poinformowania o wynikach oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu.

Wyjątki od jawności postępowania przewiduje art. 8 ust. 2 i 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zm.). Nie ma żadnych wątpliwości w

przypadku ust. 3 wymienionego przepisu. Stanowi on, iż nie ujawnia się informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa w rozumieniu przepisów o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, jeżeli wykonawca, nie później niż w terminie składania ofert lub wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, zastrzegł, że nie mogą być one udostępniane.

Natomiast przepis art. 8 ust. 2 budzi już poważne wątpliwości. Przewiduje on, że zamawiający może ograniczyć dostęp do informacji związanych z postępowaniem o udzielenie zamówienia tylko w przypadkach określonych w ustawie. Stanowiąc, że ograniczenie jawności mogą mieć miejsce jedynie w przypadkach określonych w ustawie przepis odnosi się w ten sposób do ustawy Prawo zamówień publicznych. Tylko w takim rozumieniu cały czas jest używane w przepisach prawa zamówień publicznych pojęcie ustawy. (J. Pieróg, Komentarz do ustawy Prawo zamówień publicznych, Warszawa 2010, s. 71).

Przepisy ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zm.) wprowadzają zatem swoiste dla tej dziedziny uregulowania związane z publikacją i ujawnianiem danych. Zatem należy nadmienić, że wobec ustawy o ochronie danych osobowych, przepisy Prawa zamówień publicznych są uregulowaniami szczególnymi. Ustawa o ochronie danych osobowych nie wymaga, by przyszli wykonawcy biorący udział w procedurach przetargowych musieli składać oświadczenia o wyrażeniu zgody na przetwarzanie danych osobowych. Prawo zamówień publicznych jest nadrzędne w stosunku do ustawy o ochronie danych osobowych.

W tym zakresie należy również zwrócić uwagę na przepis art. 23 ust. 1 pkt. 2 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (Dz. U. z 2002 r. Nr 101, poz. 926 ze zm.), który uprawnia do przetwarzania danych osobowych, jeżeli jest to niezbędne dla zrealizowania uprawnienia lub spełnienia obowiązku wynikającego z przepisu prawa, gdzie przepisem prawnym wymagającym spełnienia jest ustawa z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych (Dz. U. z 2010 r., Nr 182, poz. 1228)

**Pytanie 3.** W nawiązaniu do zapisów ogłoszenia dotyczącego potencjału technicznego prosimy o określenie minimalnej wielkości wytwórni, które zapewnią ciągłość betonowania.

**Odpowiedź:**

Wydajność wytwórni betonu nie może być mniejsza niż 120 m<sup>3</sup>/ godzinę.

**Pytanie 4.** W nawiązaniu do zapisów ogłoszenia dotyczącego potencjału technicznego prosimy o odpowiedź, czy system zarządzania jakością betonu oparty na Zakładowej Kontroli Produkcji, posiadającej Certyfikat Jednostki Akredytacyjnej – Centrum Badań Betonów CEBET, Zamawiający uzna za wystarczający?

**Odpowiedź:**

Tak - Zamawiający uzna za wystarczającą.

**Pytanie 5.** W nawiązaniu do zapisów ogłoszenia w zakresie kwalifikacji technicznych prosimy o odpowiedź, czy Zamawiający uzna wykonawstwo nawierzchni betonowej na drodze ekspresowej jako spełniające wymogi udziału w postępowaniu?

**Odpowiedź:**

Zamawiający uzna za spełniającą wymogi zapisów ogłoszenia pod warunkiem wykonania odpowiedniej powierzchni czyli 15 000 m<sup>2</sup> jako nawierzchnię sztywną z betonu wykonaną metodą ślizgową.