

ZMIANY W ZAKRESIE TAJEMNICY PRZEDSIĘBIORSTWA

Dnia 4 września 2018 r. weszła w życie nowelizacja ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji. Celem nowelizacji było dostosowanie polskich przepisów do obowiązującej dyrektywy unijnej 2016/943 z dnia 8 czerwca 2016 r. w sprawie ochrony niejawnego know-how i niejawnych informacji handlowych (tajemnicy przedsiębiorstwa) przed ich bezprawnym pozyskiwaniem, wykorzystywaniem i ujawnianiem.

Założeniem ustawodawcy jest, aby regulacje w zakresie tajemnicy przedsiębiorstwa zostały dostosowane do zaproponowanego na forum unijnym minimalnego standardu ochrony informacji poufnych. Nowelizacja istotnie rozszerza katalog czynów nieuczciwej konkurencji podlegających karze.

Co istotne natomiast z punktu widzenia postępowań o udzielenie zamówienia publicznego, zmianie uległa **definicja tajemnicy przedsiębiorstwa**. Nie należy zapominać, że wykonawca chcący zastrzec określone informacje przekazywane zamawiającemu musi (w terminie, w którym przekazuje utajniane dane) wykazać, że spełnione zostały przesłanki pozwalające uznać je za tajemnicę przedsiębiorstwa. Już w aktualnie prowadzonych postępowaniach wykonawcy muszą więc dostosować uzasadnienie do nowego brzmienia ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji.

PRZESŁANKI TAJEMNICY PRZEDSIĘBIORSTWA		
	Przed 4 września 2018 r. (art. 11 ust. 4 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji)	Po 4 września 2018 r. (art. 11 ust. 2 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji)
1.	Informacje techniczne, technologiczne, organizacyjne lub inne posiadające wartość gospodarczą	Informacje techniczne, technologiczne, organizacyjne lub inne posiadające wartość gospodarczą
2.	Niejawnione do wiadomości publicznej	Które nie są powszechnie znane osobom zwykle zajmującym się tym rodzajem informacji albo nie są łatwo dostępne dla takich osób
3.	Co do których przedsiębiorca podjął niezbędne działania w celu zachowania ich poufności	Co do których przedsiębiorca podjął, przy zachowaniu należytej staranności , działania w celu utrzymania ich w poufności



Wojciech Merkwa

Radca prawny

E: wojciech.merkwa@jara-law.pl

Pierwsza przesłanka (przyjmująca za punkt wyjścia wartość gospodarczą informacji) nie uległa zmianie.

Druga różni się już istotnie. Niewystarczające będzie bowiem wykazanie braku ujawnienia informacji do wiadomości publicznej. Wykazać należy dodatkowo, że dla osób, które zwykle zajmują się danym rodzajem informacji nie są one powszechnie znane oraz, że nie są łatwo dostępne.

Trzecia z kolei kładzie główny nacisk na miernik należytej staranności przedsiębiorcy. To on bowiem (a nie „odpowiedniość” działań) będzie decydował o dopuszczalności zastrzeżenia informacji.

Oczywiście niezmienny pozostaje wymóg łącznego ziszczenia się wszystkich trzech przesłanek.

Jak widać zmiana definicji tajemnicy przedsiębiorstwa nie ma charakteru rewolucyjnego. Warto jednak o niej pamiętać, utajniając dokumenty w procedurze przetargowej. Pozwoli to zminimalizować ryzyko polegające na uznaniu przez instytucję zamawiającą, że wykonawca nie wykazał, iż ustawowe przesłanki zostały spełnione, co z kolei prowadzić może do niepożądanego odtajnienia informacji.

JARA DRAPAŁA & PARTNERS Sp. K.
North Gate Tower
ul. Bonifraterska 17
00-203 Warszawa

T: +48 22 246 00 30
F: +48 22 246 00 31
E: office@jara-law.pl