



ZASTĘPCA PREZYDENTA
MIASTA POZNANIA

Poznań, 11.03. 2019 r.

Znak sprawy: Or-II.0003.1.100.2019
Nr rej.: 1103/19-2916

Pani
Klaudia Strzelecka
Dorota Bonk-Hammermeister
Pan
Łukasz Kapustka
Radni Miasta Poznania

Szanowni Państwo Radni,

odpowiadając na otrzymaną za pośrednictwem Przewodniczącego Rady Miasta pismem z dnia 27 lutego 2019 r. i przekazaną mi przez Prezydenta Miasta do rozpatrzenia interpelację Państwa Radnych w sprawie ujawnienia treści umowy dotyczącej zaprojektowania, budowy i eksploatacji spalarni w Poznaniu, uprzejmie informuję:

Ad.1 Nie jest prawdą, że Umowa w sprawie zaprojektowania, budowy utrzymania i eksploatacji Instalacji Przetwarzania Odpadów Komunalnych w Poznaniu (Umowa PPP) nie jest udostępniana. Od dnia jej podpisania do 5 marca 2019 r. do Urzędu Miasta Poznania wpłynęły 34 wnioski o udostępnienie informacji publicznej w trybie Ustawy z 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej (tj. Dz.U. z 2018 r. poz. 1330). Wnioskodawcy po spełnieniu warunków formalnych otrzymywali Umowę PPP z wyłączeniem fragmentów stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa zgodnie z art. 11 ust. 4 Ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (tj. Dz.U. z 2018 r. poz. 419 ze zm.).

Należy zauważyć, że na przestrzeni ostatnich 6 lat zmienił się zakres Umowy PPP objęty tajemnicą przedsiębiorstwa, także za sprawą Partnera Prywatnego, tj. Suez Zielona Energia sp. z o.o., który zrezygnował z wielu postanowień, których tajność zastrzegał w pierwotnej wersji.

W związku z powyższym od 24 czerwca 2016 r. nie są udostępniane tylko dwa elementy tj.:

- punkt 17.9.2 Umowy PPP zawierający procentowe wskazanie wewnętrznej stopy zwrotu Partnera Prywatnego,

- model finansowy stanowiący również część oferty SUEZ Zielona Energia Sp. z o.o. – stanowiący załącznik nr 17.9.1 do Umowy PPP.

Ad.2 Zgodnie z Ustawą prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2018 r. poz. 1986) strona Umowy PPP, którą jest SUEZ Zielona Energia Sp. z o.o., zastrzegła już na etapie składania ofert, które części oferty stanowią tajemnice przedsiębiorstwa i te elementy oferty, które zostały zawarte w treści samej Umowy PPP, nie podlegają udostępnieniu.

Prezydent Miasta Poznania jest zobligowany do każdorazowego indywidualnego rozpatrzenia sprawy tajemnicy przedsiębiorstwa, w celu ustalenia czy żądane przez wnioskodawcę informacje spełniają wymóg posiadania chociażby potencjalnej wartości gospodarczej dla przedsiębiorcy. W przypadku natomiast udostępnienia informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorcy należy mieć na uwadze, że po stronie Prezydenta leży ryzyko narażenia Miasta Poznań na odpowiedzialność odszkodowawczą. Wobec tego, Prezydent Miasta odpowiadając na wniosek musi także wyważyć interes Miasta, ponieważ ujawnienie informacji, które mają dla danego przedsiębiorcy określoną wartość gospodarczą mogłoby narazić Miasto na odpowiedzialność odszkodowawczą.

Ad. 3 W odpowiedzi na zagadnienie dotyczące wyroku NSA w Warszawie z dnia 16.02.2018 r., sygn. akt I OSK 852/16 i przytaczanej po raz kolejny nieprawdziwej tezy, iż Miasto Poznań zostało zobligowane do bezrefleksyjnego ujawnienia zapisów umowy o realizacji spalarni śmieci poniżej przedstawiam całą historię przedmiotowej sprawy.

W dniu 27 kwietnia 2015 r. L.L. wystąpił do Prezydenta Miasta Poznania w trybie ustawy o dostępie do informacji publicznej o udostępnienie informacji publicznej w postaci pełnej kserokopii (128 stron bez załączników) Umowy PPP zawartej przez Miasto Poznań z SITA Zielona Energia sp. z o.o. (obecnie SUEZ Zielona Energia Sp. z o.o.).

Dnia 26.06.2015 r. jawna część Umowy PPP wraz z decyzją odmowną w zakresie nieudostępnienia części Umowy PPP stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa została przekazana L.L. Dnia 20 lipca 2015 r. L.L. złożył do Samorządowego Kolegium Odwoławczego (dalej: „SKO”) odwołanie od powyższej decyzji Prezydenta Miasta Poznania. SKO utrzymało w mocy decyzję Prezydenta Miasta Poznania.

Na powyższe rozstrzygnięcie L.L. złożył skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego (dalej: WSA). Wyrokiem z dnia 8.12.2015 r. WSA uchylił decyzję SKO z dnia 12 sierpnia 2015 r. oraz Prezydenta Miasta Poznania z dnia 26.06.2015 r. Sąd uznał, że organy administracji w swoich decyzjach w sposób niewystarczający zbadały czy informacje zastrzeżone przez SITA Zielona Energia sp. z o.o.

rzeczywiście stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa, a także, że nie uzasadniły szczegółowo dlaczego określone fragmenty Umowy PPP nie zostały udostępnione wnioskodawcy. W konkluzji WSA nakazał Prezydentowi Miasta Poznania ponownie rozpoznać sprawę uwzględniając przy tym stanowisko Sądu, iż organ powinien jednoznacznie wskazać w decyzji jakich fragmentów umowy nie udostępnia, a w uzasadnieniu decyzji powinien każdy z tych elementów odrębnie omówić oraz ocenić zasadność objęcia ustawową ochroną. W żadnym miejscu sąd nie zobligował organu do udostępnienia Umowy PPP w całym zakresie.

Od powyższego wyroku WSA w dniu 10 lutego 2016 r. spółka SITA złożyła skargę kasacyjną do Naczelnego Sądu Administracyjnego (dalej NSA). Warto zaznaczyć, że Miasto nie było stroną postępowania przed NSA. Stroną postępowania przed NSA poza L.L. była firma SITA Zielona Energia Sp. z o.o. W dniu 16 lutego 2018 r. NSA oddalił skargę kasacyjną złożoną przez SITA od wyroku WSA w Poznaniu z dnia 8 grudnia 2015 r., podtrzymując wyrok WSA i zawarte w nim tezy.

NSA stwierdził, że organy obu instancji powinny same zbadać całą treść Umowy PPP w celu ustalenia, czy niejawne części umowy faktycznie stanowią tajemnicę handlową. Również NSA w pisemnym uzasadnieniu wyroku nie nakazał Prezydentowi Miasta Poznania udostępnienia Umowy PPP, zobowiązał jedynie organ do ponownego, wnikliwego zbadania sprawy, nie przesądzając o tym, które treści należy ujawnić, a które są objęte tajemnicą SUEZ Zielona Energia sp. z o.o. Wyrok NSA jest ostateczny i w konsekwencji wyrok sądu administracyjnego w Poznaniu stał się prawomocny. Dotychczasowe decyzje organów obu instancji (Prezydenta Miasta Poznania i SKO w Poznaniu) zostały uchylone.

Reasumując, należy jednoznacznie podkreślić, że żaden sąd nie nakazał udostępnić całej treści Umowy PPP. Jest to daleko idąca nadinterpretacja orzeczenia NSA z 16 lutego 2018 r. (Sygn. Akt I OSK 852/16) oraz WSA z 8 grudnia 2015 r. (Sygn. Akt II SA/Po 936/15). Prezydent Miasta, jako organ został zobligowany do ponownego rozpatrzenia sprawy, w wyniku którego powinien ustalić, czy żądane przez wnioskodawcę informacje spełniają wymóg posiadania chociażby potencjalnej wartości gospodarczej dla przedsiębiorcy, a w konsekwencji czy podlegają ochronie jako stanowiące tajemnicę przedsiębiorcy.

Wyjaśniając aktualny stan sprawy, zgodnie z dotychczasowymi wyrokami w wyniku wszczętego w 2015 r. postępowania Prezydent Miasta Poznania został zobligowany do ponownego rozpoznania ww. sprawy w oparciu o wytyczne sądów tj. konieczność zbadania, czy informacje zastrzeżone przez SITA są tajemnicą przedsiębiorcy, czy informacje te są związane z działalnością SITA, czy znane są jedynie wąskiemu kręgowi osób, czy SITA podjęła wobec nich wystarczające środki ochrony prawnej, a także czy posiadają określoną wartość gospodarczą dla SITA.

Po otrzymaniu wyroku NSA oraz akt sprawy organ, wykonując wytyczne sądów, dokonał ponownej weryfikacji i 17 lipca 2018 r. L.L. udostępnił L.L. Umowę PPP w pełnej wersji bez uwzględnienia jednego punktu zawierającego wartość wewnętrznej stopy zwrotu. Na okoliczność odmowy udostępnienia tej informacji organ wydał decyzję odmowną wraz ze szczegółowym uzasadnieniem przygotowanym w oparciu o ww. wytyczne sądów w tej sprawie. Należy podkreślić, iż przedmiotowa decyzja jest prawomocna, a wnioskodawca nie wniósł od niej odwołania do Samorządowego Kolegium Odwoławczego.

Ad. 4 Umowa PPP liczy łącznie 3500 stron wraz załącznikami i każdorazowo, kiedy zostaje złożony wniosek w trybie Ustawy z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej, udostępniana jest Umowa PPP z wyłączeniem punktu 17.9.2 Umowy zawierającego procentowe wskazanie wewnętrznej stopy zwrotu Partnera Prywatnego oraz modelu finansowego (stanowiącego również część oferty SUEZ Zielona Energia Sp. z o.o.) stanowiącego załącznik nr 17.9.1 do Umowy PPP.

Podsumowując, każdy kto złoży wniosek w trybie dostępu do informacji publicznej uzyskuje w trybie zgodnym z obowiązującymi przepisami prawa dostęp do wnioskowanych materiałów z wyłączeniem części stanowiących tajemnice przedsiębiorstwa i wyłącznie co do fragmentów wydawana jest decyzja odmowna wraz z szczegółowym uzasadnieniem. W przypadku wydanej przez Prezydenta Miasta decyzji, wnioskodawcy przysługuje prawo odwołania do Samorządowego Kolegium Odwoławczego w terminie 14 dni od daty doręczenia.

Z wyrazami szacunku

Z up. PREZYDENTA MIASTA

Bartosz Guss
Z-CA PREZYDENTA MIASTA POZNANIA

Do wiadomości:

Przewodniczący Rady Miasta