

Klagenævnet for Udbud

(Jesper Jarnit)

Nordiske Medier
Att.: Louise Holten Hvid Gregersen
Sendt via Digital Post

8. december 2023
23/13620

Vedr.: Afgørelse om aktindsigt i klageskrift, j.nr. 23/13495

Sagens oplysninger

Klagenævnet for Udbud modtog den 22. november 2023 fra Nordiske Medier en anmodning om aktindsigt i indholdet af en klage indgivet af Mediq A/S over udbud nr. 50.94 vedrørende urologiprodukter.

Klagenævnet for Udbud har identificeret klagesag med klagenævnets j.nr. 23/13495 til at være omfattet af anmodningen.

Klagenævnet foretog den 28. november 2023 en høring af Mediq A/S, som blev bedt om at oplyse, om selskabet fandt, at der var oplysninger, som burde undtages med henblik på, at dette kunne indgå i klagenævnets vurdering.

Ved mail af 1. december 2023 modtog klagenævnet bemærkninger fra Mediq A/S, hvoraf bl.a. fremgår:

”Henset at anmodningen kommer fra en journalist, må formodningen være, at de oplysninger, der gives indsigt i, vil komme til offentlighedens, og dermed Mediqs konkurrenters, kendskab. Dette forhold bedes Klagenævnet for Udbud have for øje, når der træffes afgørelse om anmodningen om aktindsigt.

Der er anmodet om indsigt i et klageskrift under en igangværende klagesag for Klagenævnet for Udbud, hvor Mediq for nuværende netop har modtaget indklagedes svarskrift og stillingtagen til klagen

KLAGENÆVNET FOR UDBUD

Toldboden 2
8800 Viborg

Tlf.: 72 40 56 00
CVR-nr.: 37795526
aktindsigt@naevneneshus.dk
www.naevneneshus.dk

og delvis indsigt i de oplysninger, som Mediq har anmodet om aktindsigt i. Dertil kommer, at Klagenævnet for Udbud ikke på nuværende tidspunkt har forholdt sig til klagen og afsagt kendelse.

Havde sagen været behandlet for de almindelige domstole ville der ikke kunne gives aktindsigt i sagens processkrifter under sagens forberedelse. Da sagen i stedet behandles af et lovbestemt klagenævn, er parternes sagsstrategi ikke beskyttet på samme vis som under civile sager, men skal i stedet vurderes efter reglerne om aktindsigt og undtagelsesbestemmelserne hertil.

Klageskriftet indeholder som nævnt Mediqs sagsstrategi i form af de nedlagte påstande og de anbringender, som Mediq gør gældende til støtte herfor. Det er naturligvis en strategi, som Mediq for nuværende ønsker undtaget aktindsigt af hensyn til sagens videre førelse for Klagenævnet for Udbud. Mediq ønsker ikke sagen ført i medierne sideløbende med Klagenævnet for Udbuds behandling af klagen.

Mediq skal derfor anmode om at klageskriftets afsnit 2 Påstande samt afsnit 5 Anbringender undtages aktindsigt, da aktindsigt i disse afsnit for nuværende vil indebære en nærliggende risiko for, at der påføres Mediq en økonomisk skade. Dette begrundes i, at de forhold Mediq har nedlagt påstand om og ikke mindst de anbringender, Mediq gør gældende til støtte herfor, må anses for værende Mediqs forretningsmæssige strategier i forbindelse med sagens førelse. Offentliggørelse af sådanne forretningsmæssige strategier på et tidspunkt, hvor sagen stadig behandles, indebærer en yderst nærliggende risiko for at Mediq vil lide økonomisk skade, da det vil kunne påvirke både parternes sag og sagens uafhængige afgørelse i Klagenævnet for Udbud, hvis medierne får indsigt i parternes juridiske anbringender mv. mens en sag behandles.

Når sagen er behandlet af Klagenævnet for Udbud, og kendelsen er offentliggjort kan medier og øvrige interesserede [...] få indsigt i parternes påstande og anbringender, som de er gengivet i Klagenævnet for Udbuds kendelse.

Sagens faktuelle og generelle oplysninger i de øvrige afsnit i klageskriftet indebærer ikke samme nærliggende risiko for skade for Mediq, hvorfor der kan gives indsigt i disse afsnit.”

Klagenævnets vurdering og afgørelse

Lovgrundlaget

Offentlighedsloven¹

Udgangspunktet efter offentlighedslovens § 7, stk. 1, er, at enhver kan forlange at blive gjort bekendt med dokumenter, der er indgået til eller oprettet af en myndighed m.v. som led i administrativ sagsbehandling i forbindelse med dens virksomhed, med de i offentlighedslovens §§ 19-35 nævnte undtagelser, jf. § 7, stk. 2.

Efter offentlighedslovens § 30, nr. 2, omfatter retten til aktindsigt ikke oplysninger om tekniske indretninger eller fremgangsmåder eller om drifts- eller forretningsforhold eller lignende, for så vidt det er af væsentlig økonomisk betydning for den person eller virksomhed, oplysningerne angår, at anmodningen ikke imødekommes.

Det er ikke muligt udtømmende at fastlægge, hvilke oplysninger der er omfattet af bestemmelsen i offentlighedslovens § 30, nr. 2. Som eksempler på sådanne oplysninger kan dog bl.a. nævnes oplysninger om produktionsmetoder, produktionsforhold, forretningsforbindelser, kundelister, forretningsbetingelser, kontraktvilkår, forretningsmæssige strategier og markedsføringstiltag. Endvidere kan nævnes oplysninger om etableringsomkostninger, driftsomkostninger, salgsomkostninger samt oplysninger om en virksomheds regnskaber og økonomiske forhold i øvrigt, herunder dens skattemæssige situation. Der kan herved henvises til betænkning nr. 1510/2009 om offentlighedsloven, side 706, der ligger til grund for det lovforslag (nr. L 144 af 7. februar 2013) om offentlighed i forvaltningen, som offentlighedsloven bygger på.

Det fremgår af bemærkningerne til det omtalte lovforslag om offentlighed i forvaltningen bl.a., at § 30, nr. 2, forudsætter, at aktindsigt i oplysningerne ”må antages at indebære en nærliggende risiko for, at der – typisk af konkurrencemæssige grunde – påføres den pågældende person eller virksomhed navnlig økonomisk skade af nogen betydning”. Yderligere fremgår det, at der vil ”i forhold til oplysninger, der er omfattet af nr. 2, gælde en klar formodning for, at udlevering af oplysningerne vil indebære en nærliggende risiko for, at virksomheden eller den person, oplysningerne angår, vil lide skade af betydning”. I forbindelse med vurderingen heraf bør der

¹ Lovbekendtgørelse nr. 145 af 24. februar 2020 om offentlighed i forvaltningen.

ifølge lovbemærkningerne indhentes ”en udtalelse fra den, oplysningerne angår, for at få belyst risikoen for, at en udlevering af oplysninger om forretningsforhold m.v. vil medføre den nævnte risiko for økonomisk skade”.

Klagenævnets afgørelse

Klagenævnet har vurderet, at oplysningerne i klageskriftet, herunder afsnit 2 (påstande) og afsnit 5 (anbringender), ikke kan anses for omfattet af bestemmelsen i offentlighedslovens § 30, nr. 2. Der er herved lagt vægt på, at de pågældende oplysninger er af så generel og overordnet karakter, at de ikke udgør konkrete beskrivelser af eksempelvis tekniske fremgangsmåder eller forretningsmæssige strategier. Oplysningerne kan på den baggrund ikke undtages fra aktindsigt.

Klagenævnet bemærker, at det af Mediq A/S anførte ikke ændrer herved. Klagenævnet har i den forbindelse lagt vægt på, at Mediq A/S ikke har konkretiseret, hvordan oplysningerne har betydning udover for den konkrete sag, herunder risikoen for økonomisk skade som følge af offentliggørelse. Klagenævnet meddeler på denne baggrund Nordiske Medier fuld aktindsigt i klageskriftet, som er vedlagt.

Klagenævnets afgørelse kan ikke påklages til anden administrativ myndighed.

f. Jesper Jarnit

Ida Elvira Küseler
Specialkonsulent