

Klagenævnet for Udbud

(Jesper Stage Thusholt)

17. februar 2023

J.nr. 22/14563 (tidl. 22/07415)

MSCH

Vedr.: Klage over Jammerbugt Kommunes afgørelser af 30. juni 2022 og 4. juli 2022 vedrørende delvist afslag på aktindsigt i materiale om udbud af etablering og drift af ladestandere i Jammerbugt Kommune

KLAGENÆVNET FOR UDBUD

Til Teknologiens Mediehus A/S
Att.: Journalist Christian Rantorp
Sendt via Digital Post

Toldboden 2
8800 Viborg

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

Indledning

Klagenævnet for Udbud modtog den 6. juli 2022 fra Jammerbugt Kommune oversendelse af en klage fra Teknologiens Mediehus A/S (herefter "TM") over kommunens afgørelser om aktindsigt af 30. juni 2022 og 4. juli 2022 i udbudsmateriale vedrørende etablering og drift af ladestandere på 38 lokaliteter, de indkomne tilbud og korrespondance med tilbudsgivere samt i evalueringsrapporter.

Den 8. august 2022 orienterede klagenævnet TM om, at nævnet forventede at kunne træffe en afgørelse i sagen inden for fristen på 20 arbejdsdage i overensstemmelse med offentlighedslovens § 37, stk. 3.

Den 7. september 2022 oplyste klagenævnet, at det ikke var muligt at overholde den frist for afgørelse, som blev oplyst den 8. august 2022, men at klagenævnet forventede at kunne træffe afgørelse i sagen inden for 20 arbejdsdage fra den 7. september 2022.

Fristen blev henholdsvis den 6. oktober, 4. november, 5. december 2022, 4. januar og 3. februar 2023 forlænget med yderligere 20 arbejdsdage.

Sagens forløb

TM anmodede den 15. juni 2022 Jammerbugt Kommune om aktindsigt i udbudsmaterialet vedrørende udbud af etablering og drift af ladestandere

på 38 lokaliteter, de indkomne tilbud og korrespondance med tilbudsgiverne.

Jammerbugt Kommune foretog den 20. juni 2022 følgende høring af Clever A/S og EV Infra Denmark ApS (herefter "E.ON Infra"):

"...

Jammerbugt Kommune har ved mail fra Christian Rantorp af 15. juni 2022 modtaget anmodning om aktindsigt i udbudsmaterialet vedr. etablering og drift af ladestandere på 38 lokaliteter samt de indkomne tilbud og korrespondance med tilbudsgivere.

Jammerbugt Kommune ønsker en udtalelse fra virksomheden til brug for den videre behandling af aktindsigtsanmodningen.

Jammerbugt Kommune ønsker en udtalelse om, hvorvidt det vedlagte materiale – dokument for dokument – indeholder oplysninger om drifts- eller forretningsforhold eller lignende, af så væsentlig økonomisk betydning, at anmodningen af aktindsigt efter virksomhedens opfattelse ikke bør imødekommes (enten helt eller delvist).

Hvis [høringspart] finder, at der gør sig sådanne forhold gældende, at der vil kunne ske undtagelse fra aktindsigt, anmodes om en konkret og udbygget begrundelse herfor. Samtidig bedes det oplyst, hvilke dele af det enkelte dokument de særlige forhold gør sig gældende for.

Opmærksomheden henledes i den forbindelse på, at aktindsigt i de pågældende oplysninger kun kan nægtes, hvis indrømmelse af aktindsigt i dokumenterne efter et konkret skøn må antages at indebære en nærliggende risiko for, at der – typisk af konkurrencemæssige grunde – påføres virksomheden skade, navnlig et økonomisk tab af nogen betydning.

Endvidere tilføjes det, at der – såfremt kun en del af et dokument indeholder de nævnte særlige forretningsmæssige oplysninger – skal gives aktindsigt i dokumentets øvrige indhold

..."

E.ON Infra sendte den 24. juni 2022 høringssvar til Jammerbugt Kommune, hvoraf bl.a. fremgår:

"Ved dokumenter hvortil E.ON **IKKE** ser nogle problemer i at aktindsigt bliver givet er:

- Prisstruktur for kWh.pdf,
- Procesbeskrivelse for etablering.pdf,
- Referenceliste.pdf,
- Regnskab nogletal.pdf og

- Bilag 1 – Kravspecifikationer.pdf

De resterende dokumenter ser E.ON undtaget for aktindsigt, sekundært delvist undtaget med særligt nedenfor angivende oplysninger.

Ad Bilag 2 – Tilbudsliste.xlsx

Alle priser givet af E.ON giver indblik i drifts- og forretningsforhold, med væsentlig økonomisk betydning. Vi ser derfor disse som undtaget fra aktindsigt.

Dette er særligt begrundet ved at priser repræsenterer E.ON's værdisætning af ladepladserne som en del af den overordnet ekspansionsstrategi. Konkurrerende virksomheder vil derfor i væsentlig grad have mulighed for at forhindre og/eller besværliggøre denne strategi, hvis de kendte til prissætningen. E.ON har derfor stor interesse i at holde disse oplysninger fortrolige og vedholde vores konkurrenters uvidenhed om disse.

Sekundært er tilbudspriser vedr. tilbudslistenummer:

- 1.3-1.7 for så vidt angår Enhedspris og "I alt", samt den samlede sum for "Etablering"
 - Priserne her er udtryk for vores aftaler med underleverandører og er derfor givet på baggrund af hvilke priser vi har forhandlet med disse.
 - Det ville skade E.ON's konkurrenceevne og økonomiske forhold, hvis konkurrenter kom i besiddelse af oplysningerne, da dette ville give mulighed for at underbyde os i så henseender.
- 3 Reguleringsposter, 3.1-3.21 for så vidt angår Enhedspris og "I alt", samt den samlede sum for "Reguleringsposter og optioner"
 - Det gør sig også gældende her, som ved ovenfor, at priser er udtryk for E.ON's forhandlinger af priser med underleverandører, da disse priser er indregnet i tilbudspriserne og derfor giver et indblik i E.ON's forretningsforhold.
 - Ved oplysningernes offentliggørelse og særligt i vores konkurrenters besiddelse, vil dette kunne føre E.ON økonomisk skade, da konkurrenter vil være i stand til at underbyde E.ON mindst muligt og give dem en klar fordel ved forhandlinger og tilbudsoplæg til fælles potentielle kunder.
- 4 Optioner, 4.1-4.11 for så vidt angår Enhedspris og "I alt", samt den samlede sum for "Reguleringsposter og optioner"
 - Her gælder samme argumenter som ført ovenfor.
 - Derudover er optionerne i højere grad udtryk for E.ON's strategi og betalingsvillighed ved attraktive ladepladser,

hvorfor disse oplysninger vil komme E.ON til stor økonomisk last, i såfald at konkurrenter ønsker at hindre E.ON i disse udrulningsplaner.

Ad Tidsplan.pdf

I tidsplanen oplyser E.ON leveringstiden for hardware.”

Clever A/S sendte den 27. juni 2022 hørings svar til Jammerbugt Kommune, hvoraf bl.a. fremgår:

”Overordnet bemærkes, at aktindsigtsanmodningen er indgivet af én journalist, og der er derfor en formodning om at oplysningerne kommer til offentlig skue, hvilket taler stærkt imod at udlevere oplysningerne i Clevers tilbudsmateriale. Såfremt oplysningerne - der alle anses som oplysninger om drifts- og forretningsforhold - kommer til offentligheden, herunder konkurrenters kendskab, vil det være af potentiel væsentlig økonomisk betydning for Clever. Dette forhold bør indgå som et tungtvejende element i JKs vurdering af aktindsigtsanmodningen.

I **første række** anmoder Clever om, at alle oplysninger i dokumenterne omfattet af Clevers tilbud undtages fra aktindsigt under henvisning til offentlighedslovens § 30, nr. 2. Dette er begrundet i, at den samlede strukturering af tilbuddene, de strategiske valg ift. sammensætning af relevante oplysninger, samt oplysninger om vægtning af de enkelte lokationer anses som sensitive og forretningskritiske oplysninger, og at det har væsentligt økonomisk betydning for Clever, såfremt dokumenterne bliver offentligt tilgængelige. Der vil i så fald være en nærliggende risiko for et ikke ubetydeligt økonomisk tab for Clever, da potentielle konkurrenter i andre tilbud vil have afgørende indsigt og kendskab til Clevers arbejdsmetoder.

Såfremt Jammerbugt Kommune måtte vælge ikke at imødekomme Clevers principielle anmodning, anmoder Clever i **anden række**, om at kommunen i hvert fald undtager de oplysninger, der er beskrevet i detaljer neden for. Clever har som Bilag 1 til dette brev vedlagt en version af dokumenterne, hvor de oplysninger, som Clever som minimum betragter som forretningsfølsomme oplysninger er ekstraheret under henvisning til offentlighedslovens § 30, stk. 1, nr. 2.

2.1 Bilag 1 Kravspecifikation UDFYLDT CLEVER:

Ingen bemærkninger hertil.

2.2 Bilag 2 Tilbudsliste UDFYLDT CLEVER:

Efter fast praksis kan Oplysningerne i tilbudslisten vedrørende delpriser undtages fra aktindsigt. Såfremt Clevers delpriser bliver offentligt tilgængelige er der en substantiel risiko for at bl.a. konkurrenter kan få indsigt i hvordan Clever prissætter produkter, og dermed nærliggende risiko for økonomisk tab for Clever.

Regnskabsnøgletal:

Ingen kommentarer herved, information er allerede offentligt tilgængeligt.

2.3 Tilbud på udbud – juni 2022 Jammerbugt Kommune REV 1 KLAR CLEVER:

Flere oplysninger i dette dokument ønskes ligeledes ekstraheret, da denne information er af forretningskritisk karakter:

Punkt 1. Prioritering af finansiering af ladesites:

Dette punkt giver indblik i hvordan Clever har valgt at prissætte de respektive lokation og rationale herved, hvilket ikke ønskes offentligt kendt, da det giver indblik i hvordan at Clever prissætter, og derfor må anses som værende af fortrolig og forretningskritisk natur.

• Punkt 2. Ladeudstyr, opsætning og placering

Clever anmoder om, at alle tekniske oplysninger vedrørende lade standere undtages fra aktindsigt og ekstraheres. Oplysningerne vedrørende tekniske specifikationer, herunder leverandøroplysninger, IP rating oplysninger, oplysninger om opladningsoutput, opladningskapacitet, og oplysninger om ladeudstyrets dimensioner er alle fortrolige og forretningsensitive oplysninger for Clever. Såfremt disse oplysninger kommer en konkurrent i hænde, er der betydelig risiko for at Clever påføres økonomisk tab, idet konkurrenter kan kopiere de tekniske oplysninger og designet af Clevers ladebokse, hvilket kan påvirke markedet.

• Punkt 3. Service

Oplysningerne under punkt 3 vedrører omfang og indhold af Clevers service på produkterne, herunder teknisk support, opetid af ladenetværket mv. hvilket udgør en helt central del af Clevers forretnings-setup. Oplysninger betragtes som forretningskritiske oplysninger og er et afgørende konkurrenceparameter. Der er risiko for økonomisk tab for Clever, såfremt oplysninger bliver offentligt tilgængelige.

• Punkt 4. Prisstruktur, kWh pris (AD-hoc opladning):

Det ønskes ikke at information vedrørende Clevers logik angående prissætning ved DC lokationer.

• **Punkt 6. Grøn strøm og bæredygtighed:**

Clevers strategi som angår grøn strøm og bæredygtighed der et konkurrence parameter, og derved nærliggende risiko for at dette vil kunne bruge i en kommerciel kontekst af en konkurrent.

Punkt 7. Tidsplan og procesbeskrivelse for etablering, drift og vedligeholdelse:

Clever anmoder om, at alle oplysningerne under dette afsnit undtages fra aktindsigt og ekstraheres. Oplysningerne vedrører Clevers arbejdsmetoder, herunder oplysninger om ubekendte faktorer for Clevers idriftsættelse af udstyr. Endvidere fremgår oplysninger om Clevers ventetid på strøm det seneste år samt oplysninger om processen for opsætning af hardware varer. Alle disse oplysninger anses for forretningskritiske oplysninger for Clever, som vil medføre risiko for betydeligt økonomisk tab, såfremt oplysningerne kommer en konkurrent i hænde.

• **Punkt 8. Clevers standard vilkår**

Punktet indeholder Clevers standardvilkår for leveringen, herunder at Clever bevarer ejerskab til installation og udstyr, prissætning, garanti, forsikring, service og vedligehold er en afgørende del af kernen af Clevers forretning og et konkurrenceparameter. Disse bør derfor undtages fra aktindsigt, da der er risiko for økonomisk tab, såfremt disse oplysninger kommer konkurrenter til kundskab.

På ovennævnte baggrund anmoder Clever således om, at samtlige disse oplysninger, der er ekstraheret i bilag 1, undtages fra aktindsigt under henvisning til offentlighedslovens § 30, nr. 2.

Clever anmoder samtidigt om, at denne udtalelse undtages fra aktindsigt (og ikke bliver sendt til partshøring), da den udspecificerer baggrunden for, hvilke oplysninger Clever beagter som forretningsfølsomme oplysninger.”

TM anmodede den 27. juni 2022 Jammerbugt Kommune om yderligere aktindsigt i udbuddet, idet TM tillige ønskede aktindsigt i evalueringsrapporterne.

Jammerbugt Kommune traf den 30. juni 2022 afgørelse om aktindsigt vedrørende evalueringsrapporterne. Af afgørelsen fremgår:

”...

Du har ved e-mail af 27. juni 2022 anmodet Jammerbugt Kommune om aktindsigt i evalueringsnotaterne/evalueringsrapporterne vedr. det netop afgjorte udbud af etablering og drift af ladestandere på 38 lokaliteter, jvf. denne: <http://www.jammerbugt.dk/nyheder/el-ladestandere-i-jammerbugt-kommune/>

Jammerbugt Kommune har behandlet din anmodning om aktindsigt på grundlag af offentlighedsloven, jf. lovbekendtgørelse nr. 145 af 24. februar 2020 (OFL).

På baggrund af din henvendelse fremsendes hermed det ønskede materiale, jf. offentlighedslovens § 7. Det ønskede dokument fremgår af kommunens sagsnummer: 13.00.00-A53-2-22.

Undtaget materiale

Enkelte oplysninger er undtaget fra aktindsigt efter OFL § 30, nr. 2. Oplysningerne kan undtages efter offentlighedslovens § 30, nr. 2, hvis aktindsigt efter et konkret skøn må antages at indebære en nærliggende risiko for, at der - typisk af konkurrencemæssige grunde - påføres personen eller virksomheden skade, navnlig et økonomisk tab af nogen betydning. Oplysningerne er overstreget med sort.

Jammerbugt Kommune har under hensyntagen til oplysningernes karakter konkret vurderet, at der er en nærliggende risiko for, at udlevering af oplysningerne vil kunne påføre (den tilbudsgiver der ønskes aktindsigt i) økonomisk tab af nogen betydning, jf. § 30, nr. 2. Jammerbugt Kommune har i overensstemmelse med offentlighedslovens § 34 givet aktindsigt i de øvrige oplysninger, der ikke kan undtages fra aktindsigt.

Jammerbugt Kommune har foretaget en konkret afvejning af din og offentlighedens interesse i en udlevering overfor de interesser, der varetages ved at afslå udlevering.

For udlevering af oplysningerne taler din væsentlige interesse i at få aktindsigt i sagen og udleveret som mange oplysninger som muligt.

For afslag på udlevering af oplysninger kan det anføres, at det er en væsentlig interesse at få beskyttet forretnings- og driftsforhold i den konkrete sag.

I afvejning af de modsatrettede hensyn er det Jammerbugt Kommunes vurdering, at hensynet til beskyttelse af drifts- og forretningsforhold vejer tungest.

Jammerbugt Kommune har overvejet, om de undtagne dokumenter bør udleveres efter princippet om meroffentlighed, jf. OFL § 14, men har med samme begrundelse som ovenfor anført, ikke fundet grundlag derfor.

...”

Jammerbugt Kommune traf den 4. juli 2022 afgørelse om aktindsigt vedrørende udbudsmaterialet, de indkomne tilbud og korrespondance med tilbudsgiverne. Af afgørelsen fremgår:

”...

Du har ved e-mail af 15. juni 2022 anmodet Jammerbugt Kommune om aktindsigt i udbudsmaterialet vedr. etablering og drift af ladestandere på 38 lokaliteter, jvf. denne: <http://www.jammerbugt.dk/nyheder/el-ladestander-i-jammerbugt-kommune/> samt de indkomne tilbud, samt korrespondance med tilbudsgivere.

Jammerbugt Kommune har behandlet din anmodning om aktindsigt på grundlag af offentlighedsloven, jf. lovbekendtgørelse nr. 145 af 24. februar 2020 (OFL).

På baggrund af din henvendelse fremsendes hermed det ønskede materiale, jf. offentlighedslovens § 7. Det ønskede dokument fremgår af kommunens sagsnummer: 13.00.00-A53-1.22

Undtaget materiale

Enkelte oplysninger er undtaget fra aktindsigt efter OFL § 30, nr. 2. Oplysningerne kan undtages efter offentlighedslovens § 30, nr. 2, hvis aktindsigt efter et konkret skøn må antages at indebære en nærliggende risiko for, at der - typisk af konkurrencemæssige grunde - påføres personen eller virksomheden skade, navnlig et økonomisk tab af nogen betydning. Oplysningerne er overstreget med sort.

Jammerbugt Kommune har under hensyntagen til oplysningernes karakter konkret vurderet, at der er en nærliggende risiko for, at udlevering af oplysningerne vil kunne påføre (den tilbudsgiver der ønskes aktindsigt i) økonomisk tab af nogen betydning, jf. § 30, nr. 2. Jammerbugt Kommune har i overensstemmelse med offentlighedslovens § 34 givet aktindsigt i de øvrige oplysninger, der ikke kan undtages fra aktindsigt.

Jammerbugt Kommune har foretaget en konkret afvejning af din og offentlighedens interesse i en udlevering overfor de interesser, der varetages ved at afslå udlevering.

For udlevering af oplysningerne taler din væsentlige interesse i at få aktindsigt i sagen og udleveret så mange oplysninger som muligt.

For afslag på udlevering af oplysninger kan det anføres, at det er en væsentlig interesse at få beskyttet forretnings- og driftsforhold i den konkrete sag.

I afvejning af de modsatrettede hensyn er det Jammerbugt Kommunes vurdering, at hensynet til beskyttelse af drifts- og forretningsforhold vejer tungest.

Jammerbugt Kommune har overvejet, om de undtagne dokumenter bør udleveres efter princippet om meroffentlighed, jf. OFL § 14, men har med samme begrundelse som ovenfor anført, ikke fundet grundlag derfor.
...”

Ved mail af 6. juli 2022 klagede TM til Jammerbugt Kommune over afgørelserne af 30. juni 2022 og 4. juli 2022:

”...

Jeg kan se, at der er elementer i min aktindsigt i udbud af ladestandere, tilbud og evalueringsrapporter, der er blevet undtaget fra aktindsigt, sagsnumre 13.00.00-A53-1-22 og 13.00.00-A53-2-22.

På den baggrund vil jeg gerne *klage over afgørelserne*.

Jeg henviser til eksempelvis Klagenævnet for Udbuds kendelse af 8. juli 2014, Computerworld mod Statens IT: <https://www.horten.dk/viden/artikler-2018/aktindsigt-i-udbud>

Efter offentlighedsloven er udgangspunktet, at der gives fuld aktindsigt, hvilket vil sige aktindsigt i alle dokumenter i udbudssagen, herunder i de fulde tilbud.

Hverken tilbudsgiver eller kommunen kan antage et udgangspunkt om, at der ikke er aktindsigt i de tilbud, som indkommer til kommunen ved et udbud. Derimod er udgangspunktet, at der skal gives fuld aktindsigt i alle dokumenter, og at man som tilbudsgiver må være indstillet på dette og tage højde herfor i udarbejdelsen i sit tilbud.

Jeg skal derfor venligst anmode om, at afgørelserne vurderes på ny.
...”

Jammerbugt Kommune oversendte den 6. juli 2022 TM's klage til klagenævnet, og fastholdt i den forbindelse kommunens afgørelser af 30. juni 2022 og 4. juli 2022.

Klagenævnet anmodede ved mail af 7. november 2022 Clever A/S og E.ON Infra om at fremsende selskabernes eventuelle yderligere bemærkninger til TM's anmodninger om aktindsigt.

Klagenævnet modtog den 9. november 2022 høringssvar fra E.ON Infra, der ikke havde bemærkninger i tillæg til det allerede anførte.

Klagenævnet modtog den 22. november 2022 høringssvar fra Clever A/S. Af høringssvaret fremgår følgende:

” ...

Clever er blevet anmodet om at oplyse, hvorvidt Clever har eventuelle yderligere bemærkninger til aktindsigtsanmodningen. Clever har tidligere anmodet om, at alle dokumenter omfattet af aktindsigtsanmodningen undtages i medfør af offentlighedslovens § 30, nr. 2.

Det er fortsat Clevers opfattelse, at dokumenterne bør undtages fra aktindsigt efter offentlighedslovens § 30, nr. 2.

...

3. Undtagelse af oplysninger efter offentlighedslovens § 30, nr. 2

Fælles for alle dokumenterne er, at de indeholder oplysninger vedrørende Clevers drifts- og forretningsforhold. Clever agerer i et nyt og yderst konkurrencepræget marked, hvor det at være "first mover" har stor kommerciel betydning. Det vil være skadeligt for Clevers forretning, hvis Clevers konkurrenter via udlevering af dokumenter i forbindelse med en aktindsigt vil kunne gøre sig bekendt med Clevers forretningsoplysninger, metoder, tekniske processer, strategier mv.

Clever agerer som privat aktør i et privat marked, og Jammerbugt Kommune udgør alene en af Clevers aftaleparter. Det er derfor af afgørende betydning for virksomheden og dens position i markedet, at Clevers forretningsoplysninger ikke udleveres. Udover at konkurrenter ved udlevering kan få indsigt i oplysningerne vil eksisterende og fremtidige aftaleparter ligeledes risikere at blive bekendt med oplysningerne, hvilket vil kunne skade Clevers fremtidige forhandlingsposition.

Der henvises i øvrigt til Clevers høringssvar til Jammerbugt Kommune af 27. juni 2022, hvor Clever har redegjort for, hvorfor oplysningerne i hvert dokument søges undtaget efter reglerne i offentlighedslovens § 30, nr. 2.

På den baggrund skal vi hermed understrege, at alle dokumenter fortsat ønskes undtaget i deres helhed, jf. offentlighedslovens § 30, nr. 2, og § 34.

Såfremt Klagenævnet for Udbud ikke umiddelbart kan imødekomme Clevers anmodning om undtagelse af dokumenterne i deres helhed, skal Clever venligst anmode om at blive hørt igen, inden der udleveres oplysninger/dokumenter vedrørende Clever.”

Klagenævnets afgørelse og begrundelse

1. Lovgrundlaget

Offentlighedsloven¹

Udgangspunktet efter offentlighedslovens § 7 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.

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, side 706, som ligger til grund for det lovforslag (L 144 af 7. februar 2013), som offentlighedsloven bygger på.

Det fremgår blandt andet af bemærkningerne til lovforslag nr. L 144 af 7. februar 2013 til lov om offentlighed i forvaltningen, at § 30, nr. 2, forudsætter, at aktindsigt i oplysningerne ”må antages at indebære en nærliggende risiko for, at der – typisk af konkurrencemæssige grunde – påføres

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

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 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".

Af offentlighedslovens § 34 følger, at hvis de hensyn, der er nævnt i §§ 30-33, kun gør sig gældende for en del af et dokument, skal der meddeles aktindsigt i dokumentets øvrige indhold. Det gælder dog ikke, hvis det vil medføre en prisgivelse af det eller de hensyn, der er nævnt i §§ 30-33, hvis det vil indebære, at der gives en klart vildledende information, eller hvis det resterende indhold i dokumentet ikke har et forståeligt eller sammenhængende indhold.

2. Klagenævnets vurdering af de undtagne oplysninger

Klagenævnet har besluttet at behandle klagen over afgørelserne om aktindsigt under én sag, henset til afgørelsernes og de ønskede oplysningers nære sammenhæng.

Klagenævnet har gennemgået sagens oplysninger med henblik på at vurdere, hvorvidt de ønskede dokumenter indeholder oplysninger, der bør undtages fra aktindsigt efter offentlighedslovens § 30, nr. 2.

I det følgende anføres under pkt. 2.1.-2.5. klagenævnets afgørelse om, hvorvidt og i hvilket omfang der kan meddeles aktindsigt i oplysningerne.

2.1. Navne- og kontaktoplysninger

Jammerbugt Kommune har undtaget navne- og kontaktoplysninger på medarbejdere, der er ansat ved tilbudsgiverne, fra aktindsigt. Kommunen har desuden undtaget oplysninger om en medarbejders underskrift fra aktindsigt.

Klagenævnet bemærker, at oplysninger om navne, telefonnumre og e-mail adresser på medarbejdere hos en tilbudsgiver eller samarbejdspartner ikke – i almindelighed – kan undtages fra aktindsigt efter offentlighedslovens § 30, nr.

2. Klagenævnet henviser til nævnets praksis i bl.a. j.nr. 21/09808, *K2 Management A/S og Atkins Danmark A/S mod HOFOR A/S*, j.nr. 21/10547, *Commentor A/S mod Aarhus Universitet*, og j.nr. 21/13161, *NorSea Danmark A/S mod DIN Forsyning Varme A/S*. Klagenævnet finder, at der ikke i denne sag er grundlag for at nå et modsatrettet resultat.

Klagenævnet finder desuden, at de pågældende oplysninger heller ikke er af en sådan karakter, at de kan undtages fra aktindsigt efter offentlighedslovens § 30, nr. 1.

2.2. Priser

Jammerbugt Kommune har i tilbudslisterne undtaget oplysninger om selskabernes delpriser i forbindelse med udbuddet.

Oplysninger om en tilbudsgivers del- eller enhedspriser vil efter klagenævnets faste praksis ofte kunne undtages fra aktindsigt i medfør af offentlighedslovens § 30, nr. 2. Det skyldes, at der i almindelighed er tale om fortrolige oplysninger, og at en konkurrerende virksomheds kendskab til tilbudsgivers konkrete prissætning ofte efter omstændighederne vil kunne indebære en nærliggende risiko for, at tilbudsgivernes konkurrenceevne skades i forhold til fremtidige udbud eller andre aftaler med et væsentligt økonomisk tab til følge.

Klagenævnet finder på denne baggrund, og idet der efter nævnets vurdering ikke foreligger tungtvejende hensyn, der tilsiger et modsatrettet resultat, at de pågældende delpriser skal undtages fra aktindsigt, jf. offentlighedslovens § 30, nr. 2.

Idet klagenævnet dog konstaterer, at det i den version af Clever A/S' tilbudsliste, der er udleveret til TM, er angivet, at option 4.10 og 4.11 ikke er forbundet med merudgifter for ordregiver, meddeler klagenævnet aktindsigt i de relaterede 0,00 kr.-prisangivelser.

Klagenævnet bemærker for så vidt angår sumpriserne for henholdsvis tilbudsliste nr. 1.1-1.7 og nr. 4.1-4.11, at disse priser ikke kan anses for delpriser som beskrevet ovenfor. Klagenævnet har ved vurderingen lagt vægt på, at sumpriserne er beregnet på baggrund af en række nærmere oplyste delpriser, som der ikke selvstændigt meddeles aktindsigt i. Klagenævnet vurderer, at sumpriserne således ikke i sig selv udgør oplysninger om tilbudsgivernes konkrete prissætning på den pågældende type opgaver, der kan undtages efter offentlighedslovens § 30, nr. 2.

2.3. Clever A/S' tilbud

Jammerbugt Kommune har i Clever A/S' tilbud undtaget oplysninger fra aktindsigt i form af oplysninger om bl.a. selskabets forretningsstrategier, de tilbudte ladestandere, virksomhedens service og drift og generelle leveringsmuligheder. Kommunen har desuden undtaget oplysninger om Clever A/S' standardvilkår og metode for etablering. Endvidere har kommunen undtaget oplysninger om prisstruktur.

Klagenævnet finder for så vidt angår oplysningerne om Clever A/S' forretningsstrategier, service og drift, leveringsmuligheder og metode for etablering, at disse oplysninger kan undtages fra aktindsigt efter offentlighedslovens § 30, nr. 2, idet oplysningerne vedrører produktionsforhold og markedsstrategier for specifikke produkttyper samt eventuelle udvidelser.

Efter karakteren af de foreliggende oplysninger og det, som Clever A/S har anført om de forventede skadevirkninger ved offentliggørelse af oplysningerne om forretningsstrategier mv., vurderer klagenævnet, at der er en nærliggende risiko for, at det vil påføre Clever A/S økonomisk skade af nogen betydning i form af forringet konkurrenceevne, såfremt der meddeles aktindsigt i oplysningerne. Det tiltrædes på den baggrund, at betingelserne for at undtage oplysningerne fra aktindsigt er opfyldt. Klagenævnet vurderer herefter, at de nævnte oplysninger efter deres karakter er oplysninger om drifts- og forretningsforhold, som er omfattet af offentlighedslovens § 30, nr. 2, og at formodningen for, at udlevering af oplysningerne må antages at indebære en nærliggende risiko for økonomiske skadevirkninger, ikke er afkræftet.

Klagenævnet finder ligeledes, at oplysningerne om Clever A/S' ladestandere, selskabets standardvilkår og prisstruktur er omfattet af anvendelsesområdet for offentlighedslovens § 30, nr. 2, idet nævnet herved har lagt vægt på, at oplysningerne vedrører produktionsforhold og forretningsbetingelser.

Klagenævnet finder imidlertid, at det ikke med hensyn til disse oplysninger eller det, som Clever A/S har anført om konsekvenserne ved offentliggørelse af oplysningerne, kan anses for godtgjort, at der er nærliggende risiko for at påføre Clever A/S økonomisk skade af nogen betydning. Klagenævnet har ved vurderingen lagt vægt på, at der for så vidt angår ladestanderne og oplysninger om oppetid er tale om faktiske produktoplysninger, som i

vidt omfang er offentligt tilgængelige på internettet,² og at oplysningerne om f.eks. rustbeskyttelse må anses for typiske for produkter af den pågældende art. Klagenævnet bemærker i tillæg hertil, at det må anses for en naturlig følge af at tilbyde en højere ydeevne målt i kW DC, at der er højere etableringsomkostninger, og at prisen på 6,5 kr. per kWh må antages at blive præsenteret ved almindelig brug af ladestanderne, hvorfor heller ikke oplysningen om prisstruktur skal undtages fra aktindsigt.

2.4. E.ON Infrac tidsplan

Jammerbugt Kommune har i afsnittet ”2. Hardware” i E.ON Infrac tidsplan undtaget oplysninger om leveringstider og metode for bestilling af hardware fra aktindsigt.

Klagenævnet konstaterer, at Jammerbugt Kommune har meddelt aktindsigt i oplysning om, at bestilling af hardware og tilslutning først udføres efter, at E.ON Infra eventuelt har vundet udbuddet, hvilket fremgår af side 5 i selskabets tilbud.

Allerede derfor meddeler klagenævnet aktindsigt i dele af afsnittet ”2. Hardware” i E.ON Infrac tidsplan, idet klagenævnet herved har lagt vægt på, at der er tale om oplysninger med samme indhold.

Klagenævnet finder dog for så vidt angår de øvrige dele af afsnittet ”2. Hardware” i E.ON Infrac tidsplan, at disse oplysninger vedrører produktionsforhold, som kan undtages fra aktindsigt efter offentlighedslovens § 30, nr. 2. Nævnet har ved vurderingen lagt vægt på, at oplysningerne vedrører selskabets leveringstider og metode for bestilling af hardware.

Efter karakteren af de foreliggende oplysninger og det, som E.ON Infra har anført om de forventede skadevirkninger ved offentliggørelse af oplysningerne om leveringstider og metode for bestilling af hardware, vurderer klagenævnet, at der er en nærliggende risiko for, at det vil påføre E.ON Infra økonomisk skade af nogen betydning i form af forringet konkurrenceevne, såfremt der meddeles aktindsigt i oplysningerne. Det tiltrædes på den baggrund, at betingelserne for at undtage oplysningerne fra aktindsigt er opfyldt, idet klagenævnet dertil bemærker, at oplysningerne ikke kan anses for tiltænkt offentligheden og må anses for et konkurrenceparameter under

² Se f.eks. <https://chargingshop.eu/product/alpitronic-hypercharger-hyc-300-kw-dc-station/> , <https://clever.dk/erhverv/stor-virksomhed/clevers-ladeudstyr/> og for så vidt angår oplysning om opetid <https://clever.dk/erhverv/>.

dette og fremtidige udbud vedrørende lignende ydelser. Klagenævnet vurderer herefter, at de nævnte oplysninger efter deres karakter er oplysninger om drifts- og forretningsforhold, som er omfattet af offentlighedslovens § 30, nr. 2, og at formodningen for, at udlevering af oplysningerne må antages at indebære en nærliggende risiko for økonomiske skadevirkninger, ikke er afkræftet.

2.5. Evalueringsrapporterne

Jammerbugt Kommune har ved afgørelsen af 30. juni 2022 undtaget oplysninger fra aktindsigt vedrørende 1) E.ON Infras tidsplan, 2) Clever A/S' tilbudte ladestandere og support/kundeservice, og 3) vurdering af tilbudsgivernes tidsplaner.

Klagenævnet konstaterer *ad 1)*, at indholdet af oplysningerne i et vist omfang er svarende til de oplysninger i E.ON Infras tidsplan, som Jammerbugt Kommune den 4. juli 2022 meddelte aktindsigt i. Klagenævnet finder, jf. nævnets bemærkninger under pkt. 2.4., at alene oplysningerne om leveringstid kan undtages fra aktindsigt, jf. offentlighedslovens § 30, nr. 2.

Klagenævnet finder ligeledes for så vidt angår *ad 2)*, at disse oplysninger i et vist omfang er svarende til, hvad der fremgår af andre dokumenter i sagen. Klagenævnet henviser til nævnets bemærkninger under pkt. 2.3. og finder herefter, at alene oplysningerne om Clever A/S' support og service kan undtages fra aktindsigt, jf. offentlighedslovens § 30, nr. 2.

Klagenævnet finder endelig vedrørende *ad 3)*, at oplysningerne om tilbudsgivernes tidsplaner, der er gengivet i evalueringsrapporten, er svarende til indholdet af andre oplysninger i sagen. Klagenævnet henviser til nævnets bemærkninger under pkt. 2.3.-2.4. og finder herefter, at alene oplysningerne om tilbudsgivernes leverings- og monterings-tider kan undtages fra aktindsigt efter offentlighedslovens § 30, nr. 2.

3. Klagenævnets overvejelser om meroffentlighed

Klagenævnet har overvejet, om det ud fra meroffentlighedsprincippet vil være muligt at meddele TM aktindsigt i videre omfang end sket, jf. offentlighedslovens § 14, stk. 1.

Klagenævnet finder imidlertid ikke, at dette er muligt. Klagenævnet har herved lagt vægt på de beskyttelseshensyn, der ligger bag bestemmelserne

i offentlighedslovens § 30, nr. 2. Det bemærkes herved, at de undtagne oplysninger må anses for omfattet af tavshedspligt, jf. forvaltningslovens § 27, stk. 1, nr. 2.

4. Klagens afgørelse

Teknologiens Mediehus A/S meddeles aktindsigt som anført i denne afgørelse. Dokumenterne er vedlagt i ekstraheret form.

Klagens afgørelse kan ikke påklages til anden administrativ myndighed.

Kopi af denne afgørelse er samtidig sendt til Jammerbugt Kommune, E.ON Infra og Clever A/S.

f. Jesper Stage Thusholt

Mikkel Stensgaard Christensen
Fuldmægtig