

Intern vejledning til den praktiske håndtering af fortrolighed i afgørelser, som skal offentliggøres (konkurrencelovens §§ 6 og 11)

Indhold

1. Indledning.....	2
2. Baggrund om offentliggørelse.....	2
3. Processen for den praktiske håndtering af fortrolighed.....	2
Ad 1) Underretning om processen for fortrolighed ift. offentliggørelse.....	3
Ad 2) Udarbejdelse af ikke-fortrolig version af udkast til afgørelse.....	5
Ad 3) Udkast til afgørelse med markering af fortrolige oplysninger sendes til parten	6
Ad 4) Udarbejdelse af ikke-fortrolig version af rådets afgørelse	7
Ad 5) Uenighed om fortrolige oplysninger i afgørelsen	8
4. Identifikation og markering af fortrolige oplysninger i udkast til rådsafgørelsen.....	8

1. Indledning

Når der i en konkurrencerådssag efter rådsmødet om partshøring foreligger et udkast til afgørelse (dvs. klagepunktsmeddelelsen inklusiv indarbejdede høringsbemærkninger m.v.), og det forventes, at Konkurrencerådet skal træffe afgørelse i sagen, skal udkastet til afgørelse forberedes i udgaver med og uden fortrolige oplysninger til brug for i.) Rådet, ii.) sagens part(er) og iii.) efterfølgende offentliggørelse på styrelsens hjemmeside.

Dette notat er en vejledning til den praktiske håndtering af at forberede en rådsafgørelse til offentliggørelse på styrelsens hjemmeside, idet den ikke må indeholde fortrolige oplysninger.

Denne vejledning angiver processen for den typiske rådssag i medfør af konkurrencelovens §§ 6 og 11. Det vil sige, at der kan være sager, hvor man ud fra forskellige hensyn konkret kan vælge at afvige fra den proces, der hér er lagt op til.

Notatet vil i korte træk gennemgå processen ift. at forberede rådsafgørelsen til offentliggørelse og forslag til håndteringen heraf.

På INTRA findes en række relevante notater vedrørende fortrolighed.¹

2. Baggrund om offentliggørelse

Efter Rådet har truffet afgørelse i en konkurrencesag, skal afgørelsen offentliggøres, jf. konkurrencelovens § 13, stk. 2. Formålet er at udbrede kendskab til praksis efter konkurrencereglerne og at gøre det muligt at rejse erstatningskrav.

En offentliggjort rådsafgørelse må ikke indeholde fortrolige oplysninger. Derfor skal fortrolige oplysninger om fx parten, andre markedsaktører og konkurrencen udelades inden offentliggørelse, jf. bl.a. konkurrencelovens § 13, stk. 4. Det uddybes i afsnit 4, hvad der kan udgøre fortrolige oplysninger. Herudover skal der fortroligholdes visse oplysninger om fysiske personer i medfør af databeskyttelsesreglerne.

3. Processen for den praktiske håndtering af fortrolighed

For at sikre at en rådsafgørelse kan offentliggøres, hurtigst muligt efter at Rådet har truffet den – gerne samme dag som rådsmødet – starter forberedelserne af en ikke-fortrolig version af sagen i dagene/ugerne op til rådsmødet.

¹ http://kfst-intra/files/media/dokumenter/hemmeligholdelse_af_fortrolige_oplysninger.pdf

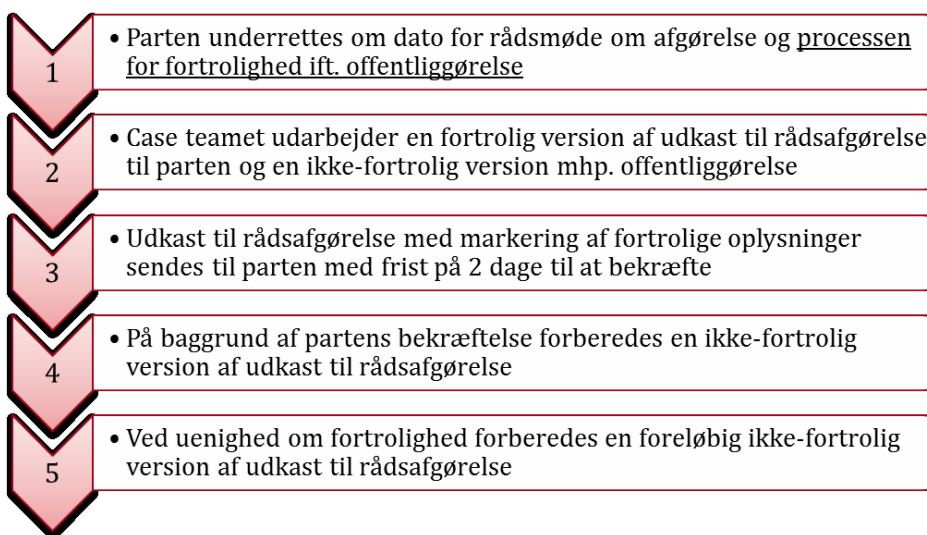
http://kfst-intra/files/media/faglige_redskaber/konkurrence/sagsgange/aktindsigt/internt_vejledning_til_den_praktiske_haandtering_af_partsaktindsigt_i_raadssager.pdf

Første gang en part bliver bedt om at tage stilling til fortrolighed i forhold til offentligheden er samtidig med, at parten bliver partshørt om klagepunktmeddelelsen. Dette er første gang parten ser hele klagepunktmeddelelsen, og det udgør ”den store del” af arbejdet ift. fortrolighed. Fristen for partens bemærkninger følger fristen for partshøring, jf. Tjeklisten i råds-sagsmodellen på INTRA.

Den anden gang parten bliver bedt om at tage stilling til fortrolighed i forhold til offentligheden er, når der foreligger et internt godkendt udkast til rådsafgørelse. Udkast til rådsafgørelse sendes til parten, som bliver bedt om at give sine bemærkninger til fortrolighed. Denne gang vil parten allerede være bekendt med meget af indholdet og skal typisk kun tage stilling til ”en mindre del” i form af rettelser og tilføjelser til klagepunktsmeddelelsen. Fristen for partens bemærkninger er kort og umiddelbart før råds-mødet om afgørelse, jf. Tjeklisten i rådssagsmodellen på INTRA.

I sjældne tilfælde skal der efter den første partshøring af klagepunktmeddelelsen foretages en ekstra partshøring. I denne situation bør parten også blive bedt om at komme med sine bemærkninger til fortrolighed til det nye i klagepunktsmeddelelsen.

Af nedenstående figur fremgår et overblik over processen for at forberede udkastet til rådsafgørelse til offentliggørelse. Indholdet af de enkelte processer 1-5 beskrives i de efterfølgende afsnit.



Ad 1) Underretning om processen for fortrolighed ift. offentliggørelse

Efter rådsmødet om parthøring indarbejdes høringsbemærkninger m.v. i klagepunktsmeddelelsen, som herefter benævnes udkast til afgørelse.²

² Projektejer beslutter, om udkast til afgørelse skal sendes i en anden høring hos sagens part. Sagens parter skal kun høres igen, hvis udkast til afgørelse indeholder nye faktuelle

Case teamet sender derefter udkast til afgørelse til godkendelse hos styregruppen eller vicedirektørerne. Fristen herfor fremgår af rådssagsmodellens Tjekliste.

Så snart case teamet ved, på hvilket rådsmøde (dato) Rådet forventes at træffe afgørelse, skal case teamet orientere parten herom. I den forbindelse orienteres parten også om, at denne vil modtage udkast til afgørelse i en version, der forventes offentliggjort, såfremt Rådet træffer afgørelse i overensstemmelse med styrelsens udkast. Parten vil inden for en meget kort frist (som udgangspunkt 2 dage) skulle vende tilbage til styrelsen med oplysninger om, hvorvidt udkastet til afgørelse indeholder yderligere fortrolige oplysninger end dem, som styrelsen har markeret.

Det er vigtigt at oplyse parten om, at udkastet til afgørelse vil indeholde KFST's fortrolighedsmarkeringer, så parten ikke skal forholde sig til et helt (nyt) dokument.

Parten kan fx orienteres på mail med følgende tekst³:

"Jeg kan hermed oplyse, at styrelsen forventer, at Konkurrencerådet vil træffe afgørelse i sagen vedrørende [xxxx] på konkurrencerådsmødet den [dato].

Da Konkurrencerådets afgørelser offentliggøres på www.kfst.dk vil I få mulighed for at komme med eventuelle bemærkninger til fortrolighed i forhold til offentligheden.

Den [dato] sender vi jer derfor et udkast til afgørelsen, for at få jeres kommentarer til brug for styrelsens vurdering af fortrolighed i forhold til offentligheden.

Udkastet består i store træk af det, I allerede har set i forbindelse med høringen over klagepunktsmeddelelsen, men hvor styrelsen har indarbejdet fx jeres høringsbemærkninger.

Det bemærkes, at styrelsen ved fremsendelsen allerede har foretaget en indledningsvis vurdering af fortrolighed, som vil fremgå af det udkast I modtager. Bemærk også, at styrelsen ikke offentliggør bilagene til afgørelsen.

oplysninger af væsentlig betydning for sagens afgørelse, som er til ugunst for parterne, eller som parterne ikke kan antages at kende til. Se mere i tjeklisten: [Tjekliste - sagsbehandlingsskridt i rådssager \(A-sager\)](#).

³ Ved behov kontaktes parten samtidig telefonisk, for at sikre, at parten forstår processen.

Jeg vil allerede nu gøre opmærksom på, at styrelsen skal have modtaget jeres bemærkninger til fortrolighed senest [dato].

Det betyder, at I vil få [to] dage til at vurdere evt. yderligere fortrolighed i udkastet til afgørelse.

Udgangspunktet er, at Konkurrencerådets afgørelser skal offentliggøres i deres helhed, jf. konkurrencelovens § 13, stk. 2. Der er dog mulighed for at undtage visse oplysninger, læs mere om dette i styrelsens vejledning: [Praktisk vejledning om fortrolige oplysninger \(kfst.dk\)](#).

Du er velkommen til at kontakte mig, hvis ovenstående giver anledning til spørgsmål”

Vær opmærksom på at tilpasse teksten til den konkrete sag. Der kan fx være behov for mere vejledning, hvis en part ikke er repræsenteret ved en advokat.

Ad 2) Udarbejdelse af ikke-fortrolig version af udkast til afgørelse

Umiddelbart efter, at udkastet til afgørelse er godkendt af styregruppen eller vicedirektørerne, skal case teamet overveje, 1) om udkastet til afgørelse og sagens bilag indeholder oplysninger, der er fortrolige for sagens part(er), og 2) om udkastet til afgørelse indeholder oplysninger, der er fortrolige for offentligheden. Begge dele overvejes med henblik på at høre parten(erne) om fortrolighed.

Der kan således blive behov for følgende versioner af udkastet til afgørelse:

- i. Fortrolig udgave af udkastet til afgørelse inklusive bilag til Rådet.
Dvs. en udgave, der indeholder samtlige oplysninger (dette er udgaven, der er godkendt af styregruppen eller vicedirektørerne.)
- ii. Separat(e) udgave(r) af udkast til afgørelse inklusiv bilag til part(erne), hvor fortrolige oplysninger over for den enkelte part er fjernet, og hvor øvrige fortrolige oplysninger er markeret. Dvs. en udgave til parten, eller hvis flere parter, en udgave til hver part. (hvis udkastet til afgørelse inklusiv bilag til Rådet, jf. nr. (i) ovenfor, *ikke* indeholder oplysninger, der er fortrolige for parten(erne), kan parten(erne) modtage denne udgave.)
- iii. Ikke-fortrolig udgave af udkast til afgørelse med henblik på offentliggørelse på styrelsens hjemmeside. Bemærk, at bilagene ikke offentliggøres.

Læs mere om det konkrete arbejde med at identificere og markere fortrolige oplysninger nedenfor i afsnit 4.

Ad 3) Udkast til afgørelse med markering af fortrolige oplysninger sendes til parten⁴

Case teamet sender udkastet til afgørelse med styrelsens foreløbige markering af fortrolige oplysninger i høring hos parten i overensstemmelse med den proces, parten tidligere er blevet oplyst om.

Såfremt parten mener, at der er yderligere oplysninger, som er fortrolige, end dem, som styrelsen allerede har markeret, skal parten markere disse oplysninger og begrunde hvorfor.

Når case teamet sender udkastet til afgørelse i høring hos parten, er det vigtigt at understrege følgende:

- Det fremsendte udkast til afgørelse er ikke den endelige version, idet der naturligvis må tages forbehold for, at det er Rådet, der skal træffe en afgørelse, og at Rådet i den forbindelse for eksempel kan foretage ændringer eller undlade at træffe afgørelse.
- Det fremsendte udkast til afgørelse indeholder styrelsens fortrolighedsmarkeringer i forhold til faktum, som parten tidligere er blevet hørt om. Der er derfor ikke tale om, at parten skal forholde sig til et helt nyt dokument. Hvor det er relevant, kan det tilføjes, at fortrolighedsmarkeringer bygger på tidligere drøftelser og evt. aktindsigtsafgørelse(r). Det vil sige, at meget, og nogle gange alt, indhold vil være de samme markeringer, som KFST og/eller parten har angivet i forbindelse med partshøring af klagepunktsmeddelelsen.

Parten kan fx orienteres på mail med følgende tekst⁵:

"Som varslet den [dato] fremsendes hermed styrelsens udkast til afgørelse med henblik på jeres kommentarer til brug for styrelsens vurdering af fortrolighed i forhold til offentligheden.

Bemærk at udkastet til afgørelse udgør styrelsens indstilling til Konkurrencerådet, og at der derfor ikke truffet en afgørelse på nuværende tidspunkt. Selv hvis Rådet beslutter at følge styrelsens indstilling, kan der forekomme ændringer i forhold til dette udkast. I det tilfælde vil I blive orienteret om ændringerne ved fremsendelsen af den endelige afgørelse.

Styrelsen har i det vedhæftede udkast til afgørelse angivet sin vurdering af, om oplysninger om jer er fortrolige i forhold til offentligheden med [xxxx]. [Styrelsen har desuden indsat xx kommentarbokse i udkastets punkt xx og xx, som I bedes forholde jer til]. Det bemærkes, at estimerede

⁴ Husk også at sende udgaven til Rådet i overensstemmelse med processen beskrevet i Tjeklisten: [Tjekliste - sagsbehandlingskridt i rådssager \(A-sager\) november 2021](#).

⁵ Ved behov kontaktes parten samtidig telefonisk, for at sikre, at parten forstår processen.

markedsandele ikke vil blive fortroliggjort i deres helhed, men angivet i intervaller, ligesom det er tilfældet for andre markedsaktørers markedsandele. Jeg henviser i øvrigt til min e-mail af [dato].

Fristen for kommentarer til fortrolighed er som tidligere oplyst den [dato] kl. 12.00.

Husk at begrunde evt. yderlige oplysninger, som I ønsker fortroliggjort. Se styrelsens vejledning: [Praktisk vejledning om fortrolige oplysninger \(kfst.dk\)](http://kfst.dk). Er styrelsen ikke enig jeres begrundelse, vil I blive kontaktet inden offentliggørelsen.

Såfremt [virksomhed] ikke ønsker at svare på denne høring om fortrolighed, skal vi bede om en bekræftelse herpå.

Du er velkommen til at kontakte mig, hvis ovenstående giver anledning til spørgsmål.”

Ad 4) Udarbejdelse af ikke-fortrolig version af rådets afgørelse

Såfremt rådet træffer afgørelse i sagen, tilretter case teamet:

- i.** Den endelige fulde fortrolige udgave af rådsafgørelsen med bilag, som gemmes på sagen.
- ii.** Separat fortrolig udgave(r) af rådsafgørelsen inklusiv bilag til part(erne) (hvis rådsafgørelsen inklusiv bilag til Rådet, jf. nr. (i) ovenfor, *ikke* indeholder oplysninger, der er fortrolige for parten(erne), kan parten(erne) modtage denne udgave). Den fortrolige version af rådsafgørelsen med bilag (**ii.**) og afgørelsesbrev sendes til parten. Husk at orientere, hvis der er foretaget ændringer i forhold til det udkast til afgørelse, der tidligere er sendt til parten.
- iii.** Den ikke-fortrolige udgave af rådsafgørelsen til brug for offentliggørelse på styrelsens hjemmeside. De relevante tilretninger af den endelige rådsafgørelse foretages på baggrund af høringen af parten om fortrolighed ift. offentliggørelse. Enten har parten(erne) bekræftet, at udkastet til afgørelse ikke indeholdt fortrolige oplysninger, eller også vil case teamet vurdere, at der skal ske tilretninger, som følge af input fra parten.

I visse tilfælde kan der være uenighed mellem styrelsen og parten i forhold til fortrolighed. Denne situation behandles nedenfor i punkt 5.

Den ikke-fortrolige version uden bilag (**iii.**) offentliggøres på KFST's hjemmeside umiddelbart efter parten har modtaget afgørelsen.

Ad 5) Uenighed om fortrolige oplysninger i afgørelsen

Hvis der er uenighed om, hvorvidt nogle oplysninger er fortrolige, træffer styrelsen en afgørelse om offentliggørelse. Afgørelsen skal indeholde styrelsens begrundelse for, hvorfor de omtvistede oplysninger ikke er fortrolige og kan offentliggøres. Afgørelsen skal også indeholde en klagevejledning og oplysning om processen, såfremt parten ikke er enig og ønsker at anke styrelsens afgørelse om hvilke oplysninger, der er fortrolige.

Parten kan vælge at anke over afgørelsen om offentliggørelse af de omtvistede oplysninger til Konkurrenceankenævnet. Styrelsen vil i givet fald offentliggøre rådsafgørelsen i en foreløbig ikke-fortrolig udgave, hvor de omtvistede oplysninger er udeladt (bilag offentliggøres ikke).

Case teamet skal således forberede en sådan foreløbig, ikke-fortrolig version af den endelige rådsafgørelse. Læs mere om det konkrete arbejde med at identificere og markere fortrolige oplysninger nedenfor i afsnit 4.

Efter Konkurrenceankenævnet har truffet afgørelse vedrørende fortroligheden, offentliggøres den endelige ikke-fortrolige version af rådsafgørelsen uden bilag (jf. udgave **iii**. ovenfor under **Ad 4) Udarbejdelse af ikke-fortrolig version af rådets afgørelse**).

4. Identifikation og markering af fortrolige oplysninger i udkast til rådsafgørelsen

Når case teamet skal forberede en ikke-fortrolig version af udkastet til afgørelse (og endelig rådsafgørelse) med henblik på offentliggørelse, gennemgås udkastet til afgørelse og fortrolige oplysninger markeres. Se i denne forbindelse interne vejledninger på INTRA:

- Intern vejledning til den praktiske håndtering af partsaktindsigt i rådssager⁶
- Bilag 1: Uddybning af trin 1-6 i aktindsigtsskabelonen⁷
- Intern vejledning til den praktiske håndtering af partsaktindsigt i rådssager om, hvordan fortrolige oplysninger markeres⁸
- Hemmeligholdelse af fortrolige oplysninger⁹
- Fjernelse af medarbejdernavne inden offentliggørelse¹⁰

⁶ http://kfst-intra/files/media/faglige_redskaber/konkurrence/sagsgange/aktindsigt/intern_vejledning_til_den_praktiske_haandtering_af_partsaktindsigt_i_raadssager.pdf

⁷ https://kfstintra.dk/Media/637971394621804406/bilag_1_til_aktindsigtsskabelon.pdf

⁸ https://kfstintra.dk/Media/637971503271753493/intern_vejledning_til_den_praktiske_haandtering_af_partsaktindsigt_i_raadssager.pdf

⁹ http://kfst-intra/files/media/dokumenter/hemmeligholdelse_af_fortrolige_oplysninger.pdf

¹⁰ https://kfstintra.dk/Media/637971404473799589/offentliggørelse_af_afgørelser_2019.pptx

Selve gennemgangen af udkastet til afgørelse kan med fordel deles op i to trin:

- 1) Først identificeres (og markeres) fortrolige oplysninger om andre parter, tredjemand eller konkurrencen, som tidligere er afklaret, fx i forbindelse med aktindsigt eller partshøring.
- 2) Dernæst identificeres (og markeres) øvrige fortrolige oplysninger, som vurderes at være fortrolige.

Ad 1) oplysninger, som allerede er afklaret

Fortrolige oplysninger om andre parter, tredjemænd eller konkurrencen, som tidligere er afklaret – fx i forbindelse med aktindsigt eller partshøring – markeres.

Vær i forhold til en høring af en part/udarbejdelse af en version til en part (ii) opmærksom på, om der er oplysninger, som er fortrolige over for parten, og som dermed skal være fjernet helt, og ikke kun markeret, i udkastet som sendes til parten. Dvs. fx oplysninger om tredjemand eller konkurrencen.

Ad 2) Øvrige oplysninger, som vurderes at være fortrolige

Udover fortrolige oplysninger om forretningshemmeligheder og konkurrenceforhold, kan der også være oplysninger, som er fortrolige af andre årsager, fx persondatareglerne.

Herudover offentliggør styrelsen i praksis ikke medarbejderes personnavne, hverken i den virksomhed, der har overtrådt loven, eller i andre virksomheder. Styrelsen bibeholder dog som udgangspunkt titler, hvis det er nødvendigt for at forstå overtrædelsen. Hvis titler efter en konkret vurdering udelades, vil udgangspunktet være, at de erstattes af fx "[medarbejder 1]", "[medarbejder 2]" og "[medarbejder 3]".

Vær i forhold til en høring af en part opmærksom på, at styrelsen kun skal komme med forslag til fortrolighedsmarkeringer, hvis styrelsen er sikker på, at den pågældende oplysning skal fortroligholdes. Det gælder først og fremmest oplysninger, der er udgør forretningshemmeligheder eller er fortrolige af hensyn til konkurrencen.

Man kan med fordel anvende forskellige farver til de forskellige typer af fortrolige oplysninger. Ved fremsendelse af udkast til afgørelse oplyses parten systematikken ift. farvemarkering, så det er nemmere at identificere, hvornår der er tale om markering af oplysninger, som parten har taget stilling til før (evt. selv har angivet som fortroligt tidligere), og hvornår der er tale om noget nyt/styrelsens egen vurdering.

Bemærk, at dette og andre notater løbende opdateres. Find derfor altid den gældende udgave af notaterne på INTRA fremfor at gemme links, print m.v.