



Justis- og beredskapsdepartementet - JD
Postboks 8005 Dep.
0030 OSLO

Vår referanse: 19/00875-1
Arkivkode: [Click here to enter text.](#)
Saksbehandler: Kristine Røed Brun
Deres referanse: 186167
Dato: 15.03.2019

Høring om utkast til ny lov om vern av forretningshemmeligheter

Vi viser til høringsbrev 26. november 2018 vedrørende høring om utkast til ny lov om vern av forretningshemmeligheter – gjennomføring av EUs forretningshemmelighetsdirektiv i norsk rett. Vi ønsker med dette å knytte noen kommentarer til høringsnotatet og lovforslaget.

KS var ikke blant instansene som fikk tilsendt høringen. Etter avtale med Justisdepartementet sendes vår høringsuttalelse etter høringsfristen.

Merknadene våre knytter seg i hovedsak til betydningen av forslaget til ny lov om vern av forretningshemmeligheter i saker om offentlige anskaffelser.

Kommuner og fylkeskommuner behandler mange begjæringer om innsyn i dokumenter som inneholder taushetsbelagt informasjon etter forvaltningsloven (fvl) § 13 første ledd nr. 2. Dette gjelder særlig i forbindelse med offentlige anskaffelser der det ofte begjæres innsyn i leverandørens tilbud etter offentliglova § 23 tredje ledd.

Hvilke opplysninger som er underlagt taushetsplikt og som det ikke kan gis innsyn i, må vurderes ut fra hvilke drifts- og forretningsforhold som det vil være av konkurransemessig betydning å hemmeligholde, jf. fvl § 13 første ledd nr. 2.

Som regel vil oppdragsgiverne be om leverandørens vurdering av hvilke opplysninger som er underlagt taushetsplikt, men oppdragsgiverne må likevel gjøre en selvstendig vurdering. Dette kan være krevende, da oppdragsgiverne ikke nødvendigvis besitter tilstrekkelig fagkompetanse og innsikt i bransjepraksis til å vurdere hva det vil være av konkurransemessig betydning å hemmeligholde.

Vi har forstått det slik at den nye loven om vern av forretningshemmeligheter er ment å ha et *snevvrere* anvendelsesområde enn bestemmelsen i fvl § 13 første ledd nr. 2. Forholdet mellom disse reglene og den nye loven fremstår likevel som noe uklart. Dette kan med fordel klargjøres. Det gjelder spesielt forskjellene mellom legaldefinisjonen av forretningshemmeligheter i det nye lovforslaget og «*drifts- og forretningsforhold som det vil være av konkurransemessig betydning å hemmeligholde*» i fvl § 13 første ledd nr. 2.

Det bør videre klargjøres hvorvidt overtredelser av reglene om taushetsplikt i fvl skal rammes av straffebestemmelsene i §§ 10 og 11 i det nye lovforslaget og/eller av § 209 i straffeloven.

Vi gjør oppmerksom på at de fleste oppdragsgiverne i kommunal sektor som gjør vurderinger av hvilke opplysninger i et tilbud som det ikke kan gis innsyn i er «ikke-jurister». Det er derfor viktig at både lov og veiledning utformes på en slik måte at det også er forståelig for dem uten juridisk kompetanse.

Innsyn i tilbud i offentlige anskaffelser er ikke et tema som er eksplisitt og direkte omfattet av høringen, men ettersom innsyn i tilbud i offentlige anskaffelser har grenseflater til en ny lov om forretningshemmeligheter, vil vi likevel benytte anledningen til å understreke at vi er kritiske til dagens innsynsregler der leverandører kan få innsyn i hverandres tilbud før kontrakt er inngått. At leverandørene kan få innsyn i hverandres tilbud før kontrakten er endelig signert er uheldig, særlig hvor oppdragsgiver må avlyse konkurransen og utlyse på nytt. Dette er en situasjon som verken oppdragsgivere eller leverandører er tjent med.

Vi mener at leverandørene ikke bør få innsyn i hverandres tilbud før kontrakt er inngått. KS foreslår derfor at skjæringspunktet for når innsyn skal gis utsettes fra tildelingstidspunktet – slik regelen er i dag – til etter at kontrakt er signert.

Med vennlig hilsen



Tor Allstrin
Juridisk direktør



Kristine Røed Brun
Advokat