

Allerød Kommune
Teknik & Drift
Bjarkesvej 2
3450 Allerød

Frederiksborggade 15
1360 København K

Besøgsadresse:
Linnésgade 18, 3. sal
1361 København K

Tlf. 3395 5785
Fax 3395 5799

www.ekn.dk
ekn@ekn.dk

Sendt pr. e-mail til kommunen@alleroed.dk og
flemming.kjolstadlarsen@alleroed.dk

Afgørelse - Klage over Energitilsynets afgørelse af 30. april 2013 om delvist afslag på aktindsigt

6. februar 2014

J.nr. 1031-13-2-13

TML-EKN

Deres ref.

Allerød Kommune har den 29. maj 2013 klaget over Energitilsynets afgørelse af 30. april 2013, hvor Energitilsynet meddelte delvist afslag på aktindsigt i E.ON Produktion Danmark A/S' anmeldelser vedrørende priser, budgetter, regnskaber og priseftersvisninger for anlæggene Lillerød Øst og Engholm.

Energiklagenævnets afgørelse

Energiklagenævnet stadfæster Energitilsynets afgørelse af 30. april 2013. Sagens baggrund og en nærmere begrundelse for Energiklagenævnets afgørelse fremgår nedenfor.

Sagens baggrund

Ved e-mail af 20. april 2013 anmodede Allerød Kommune Energitilsynet om aktindsigt i E.ON Produktion Danmark A/S' anmeldelser vedrørende priser, budgetter, regnskaber og priseftersvisninger for anlæggene Lillerød Øst og Engholm.

Energitilsynet traf afgørelse herom den 30. april 2013. Af afgørelsen fremgår, at Allerød Kommune fik den ønskede aktindsigt efter offentlighedsloven, dog med undtagelse af oplysninger om naturgaspriser i budgettet fra E.ON Produktion, nærmere bestemt oplysninger om antal MWh naturgas. Energitilsynet gav følgende begrundelse:

"[...]

Offentlighedslovens udgangspunkt er, at enhver har ret til aktindsigt med de undtagelser, der er nævnt i lovens §§ 7-14. Nogle undtagelser gælder hele dokumenter (§§ 7-10), mens andre undtagelser vedrører visse oplysninger i dokumenter (§§12-13).

Vi har gennemgået dokumenterne for at vurdere, om nogle af dokumenterne ikke er omfattet af retten til aktindsigt efter § 7 eller § 10. Det lader ikke til at være tilfældet.

Vi har også gennemgået dokumenterne for at vurdere, om de indeholder oplysninger, som ikke er omfattet af retten til aktindsigt efter § 12 eller § 13.

Det er særlig § 12, som har betydning for vurderingen af din anmodning. § 12 lyder således:

§ 12. Retten til aktindsigt omfatter ikke oplysninger om:

- 1) enkeltpersoners private, herunder økonomiske, forhold,
- 2) 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, oplysningen angår, at begæringen ikke imødekommes.

6. februar 2014

J.nr. 1031-13-2-13

TML-EKN

Side 2 af 8

Stk. 2. Omfattes kun en del af et dokument af bestemmelsen i stk. 1, skal den pågældende gøres bekendt med dokumentets øvrige indhold.

Oplysninger om tekniske indretninger eller fremgangsmåder eller om drifts- eller forretningsforhold eller lignende er ikke uden videre unddraget aktindsigt, men kun, hvis Energitilsynet skønner at det vil være af væsentlig økonomisk betydning for E.ON, at anmodningen ikke imødekommes. Undtagelsesbestemmelsen forudsætter, at der i hvert enkelt tilfælde foretages en konkret afvejning.

Bestemmelsen er kun anvendelig, hvis der efter en konkret bedømmelse må antages at være nærliggende risiko for, at der påføres den, oplysningerne vedrører, et økonomisk tab.

De oplysninger, som vi undtager fra aktindsigt, vedrører naturgaspriser i budgettet fra E.ON Produktion. Konkret har vi undtaget oplysninger om antal MWh naturgas fra aktindsigt.

Vores begrundelse for at undtage oplysningerne om MWh naturgas fra aktindsigt er, E.ON handler med naturgas i selskabets konkurrenceudsatte virksomhed, og oplysninger om naturgaspriser i koncernintern naturgas-handel kan risikere at skade E.ONs forhandlingsposition på energimarkedet med økonomisk tab til følge, jf. offentlighedslovens § 12, stk. 1, nr. 2.

[...]"

Allerød Kommunes synspunkter og bemærkninger

Allerød Kommune har i klage af 29. maj 2013 anført, at Energitilsynets delvise afslag på aktindsigt i afgørelse af 30. april 2013 skal ophæves. Til støtte herfor har kommunen anført, at:

- eksistensen af et konkurrenceudsat marked ikke i sig selv kan begrunde en undtagelse fra adgangen til aktindsigt, og at der til sammenligning kan henvises til Folketingets Ombudsmands afgørelser om, at eksempelvis licitationspriser også er underlagt aktindsigt, og at
- Energitilsynet ikke indledningsvist har vurderet, om Allerød Kommune kunne anses som part efter forvaltningslovens regler.

Allerød Kommune redegjorde i e-mail af 18. juni 2013 for baggrunden for kommunens anmodning om aktindsigt:

6. februar 2014

J.nr. 1031-13-2-13

TML-EKN

"[...]

Allerød Kommune har ikke bedt om oplysningerne som led i sin myndighedsudøvelse, men som varmeaftager hos E.ON Produktion, idet E.ON Produktion er leverandør af gas og overskudsvarme til kommunens to kraftvarmeværker. Oplysningerne udbedes med henblik på at søge en større varmeprismæssig overdækning tilbageført.

Side 3 af 8

Da leveringsforholdet bygger på en privatretlige aftale, har Allerød Kommune valgt at søge akt-indsigt i oplysningerne hos Energitilsynet frem for at henvise til forvaltningslovens videregivelses-regler.

[...]"

E.ON Produktion Danmark A/S' udtalelse til sagen

E.ON Produktion Danmark A/S udtalte ved e-mail den 27. januar 2014 følgende:

"[...]

E.ON Produktion Danmark A/S har gennemgået sagens akter.

Selskabet har på det foreliggende grundlag ingen bemærkninger til den påklagede afgørelse.

[...]"

Retsgrundlaget

Offentlighedsloven

Efter offentlighedsloven kan enhver forlange at blive gjort bekendt med dokumenter, der er indgået til eller oprettet af en forvaltningsmyndighed som led i administrativ sagsbehandling i forbindelse med myndighedens virksomhed, jf. offentlighedslovens § 4, stk. 1. Offentlighedslovens §§ 7-10 undtager visse dokumenter i deres helhed, mens §§ 11-13 undertager visse enkeltoplysninger. Af offentlighedsloven fremgår bl.a. følgende:

"[...]

Kapitel 2
Retten til aktindsigt

§ 4. Enhver kan med de undtagelser, der er nævnt i §§ 7-14, forlange at blive gjort bekendt med dokumenter, der er indgået til eller oprettet af en forvaltningsmyndighed som led i administrativ sagsbehandling i forbindelse med dens virksomhed. En forvaltningsmyndighed kan give aktindsigt i videre omfang, medmindre andet følger af regler om tavshedspligt.

[...]

Kapitel 3
Undtagelser fra retten til aktindsigt

[...]

6. februar 2014

J.nr. 1031-13-2-13

TML-EKN

Side 4 af 8

Undtagelse af oplysninger

§ 12. Retten til aktindsigt omfatter ikke oplysninger om

- 1) enkeltpersoners private, herunder økonomiske, forhold,
- 2) 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, oplysningen angår, at begæringen ikke imødekommes.

Stk. 2. Omfattes kun en del af et dokument af bestemmelsen i stk. 1, skal den pågældende gøres bekendt med dokumentets øvrige indhold.

[...]"

Af forarbejderne til offentlighedsloven fremgår følgende:

"[...]

Retten til aktindsigt omfatter efter § 14, stk. 1, nr. 2, i forslaget til lov om offentlighed i forvaltningen ikke oplysninger om tekniske indretninger eller fremgangsmåder eller om drifts- eller forretningsforhold eller lignende, for så vidt det er af væsentlig betydning for den person eller virksomhed, oplysningen angår, at begæringen ikke imødekommes.

Bestemmelsen svarer til den gældende offentlighedslovs § 2, stk. 1, nr. 2. I forarbejderne til denne bestemmelse er det forudsat, at bestemmelsen kun kan finde anvendelse, hvis indrømmelse af aktindsigt efter et konkret skøn må antages at indebære en nærliggende risiko for, at der - typisk af konkurrencemæssige grunde - påføres den pågældende person eller virksomhed skade, navnlig et økonomisk tab af nogen betydning.

Det er rejst som et problem, at undtagelsesreglen i praksis synes at blive anvendt i videre omfang end forudsat ved offentlighedslovens vedtagelse.

Grundlag for at ændre denne praksis vil efter justitsministeriets opfattelse bedst kunne tilvejebringes ved f.eks. i retsudvalgets betænkning - eller ved en genfremsættelse i lovforslagets bemærkninger - at præcisere, at der kun kan gives afslag på en begæring om aktindsigt efter bestemmelsen i § 14, stk. 1, nr. 2, hvis der efter en konkret bedømmelse må antages at være nærliggende risiko for, at der påføres den, oplysningerne vedrører, et tab. At oplysninger om indholdet af spildevand vedrører en virksomheds forretningsforhold eller indikerer omfanget af en almindelig kendt produktion, er således ikke i sig selv tilstrækkeligt til, at oplysningen kan undtages fra aktindsigt. Det må for at kunne afslå aktindsigt være en forudsætning, at oplysningen f.eks. ville afsløre en ny og hidtil ukendt produktionsmetode, og at en adgang til aktindsigt i oplysningerne afgørende vil skade den pågældendes konkurrenceevne.

[...]"

6. februar 2014

J.nr. 1031-13-2-13

TML-EKN

Side 5 af 8

Af vejledningen til offentlighedsloven fremgår følgende af punkt 42, der vedrører offentlighedslovens § 12 om undtagelse af oplysninger:

"[...]

Oplysninger om tekniske indretninger eller fremgangsmåder eller om drifts- eller forretningsforhold eller lignende, jfr. § 12, stk. 1, nr. 2, er ikke på samme måde uden videre unddraget aktindsigt, men kun, hvis det skønnes at være af væsentlig økonomisk betydning for den person eller virksomhed, oplysningen angår, at begæringen ikke imødekommes. Undtagelsesbestemmelsen forudsætter, at der i hvert enkelt tilfælde foretages en konkret afvejning.

Bestemmelsen er kun anvendelig, hvis der efter en konkret bedømmelse må antages at være nærliggende risiko for, at der påføres den, oplysningerne vedrører, et økonomisk tab. I tilfælde, hvor der kan være begrundet tvivl om, hvorvidt en begæring om aktindsigt bør afslås efter bestemmelsen i § 12, stk. 1, nr. 2, vil det være nærliggende at indhente en udtalelse fra den, oplysningen vedrører, for at få belyst risikoen for, at aktindsigt vil påføre virksomheden tab. En sådan udtalelse er ikke bindende for myndigheden, der må træffe afgørelse ud fra en selvstændig afvejning.

[...]"

Forvaltningsloven

Af forvaltningsloven fremgår bl.a. følgende:

"[...]

Kap. 4. Partens aktindsigt

Retten til aktindsigt

§ 9. Den, der er part i en sag, hvori der er eller vil blive truffet afgørelse af en forvaltningsmyndighed, kan forlange at blive gjort bekendt med sagens dokumenter.

[...]"

Energiklagenævnets begrundelse for afgørelsen

Allerød Kommune har påklaget Energitilsynets afgørelse af 30. april 2013, hvorefter oplysninger om naturgaspriser i budgettet fra E.ON Produktion Danmark A/S, nærmere bestemt antal MWh naturgas, blev undtaget fra aktindsigt.

6. februar 2014

J.nr. 1031-13-2-13

TML-EKN

Side 6 af 8

Energiklagenævnet bemærker indledningsvist, at Allerød Kommune ikke er part efter forvaltningsloven, idet aktindsigtsspørgsmålet ikke udspringer af en afgørelsessag, uanset om Allerød Kommune eventuelt på et senere tidspunkt vil indlede en klagesag om varmeprismæssig overdækning. Energiklagenævnet har derfor ikke bemærkninger til det forhold, at Energitilsynet alene har vurderet aktindsigtsspørgsmålet efter offentlighedsloven.

I henhold til offentlighedslovens § 12, stk. 1, nr. 2, omfatter retten til aktindsigt ikke oplysninger om tekniske indretninger eller fremgangsmåder eller om drifts- eller forretningsforhold eller lignende, såfremt det er af væsentlig økonomisk betydning for den person eller virksomhed, oplysningen angår, at begæringen ikke imødekommes. Såfremt kun en del af et dokument er omfattet af bestemmelsen i offentlighedslovens § 12, stk. 1, nr. 2, skal den, som har anmodet om aktindsigt gøres bekendt med dokumentets øvrige indhold, jf. offentlighedslovens § 12, stk. 2.

Ved afgørelsen om aktindsigt, er det i forarbejderne til offentlighedslovens § 12, stk. 1, nr. 2, forudsat, at oplysninger om forretningsforhold eller lignende alene kan undtages fra aktindsigt, såfremt det i det konkrete tilfælde kan antages, at indrømmelse af aktindsigt vil indebære en nærliggende risiko for, at der - typisk af konkurrencemæssige grunde - påføres den pågældende person eller virksomhed skade, navnlig et økonomisk tab af nogen betydning. Der skal derfor foretages en konkret afvejning af hensynene til E.ON Produktion Danmark A/S' interesse i, at oplysningerne om antal MWh naturgas tilbageholdes, og Allerød Kommunes interesse i at få indsigt heri.

E.ON Produktion Danmark A/S er omfattet af prisbestemmelserne i varmforsyningsloven, jf. varmforsyningslovens kapitel 4. Dette medfører, at E.ON

Produktion Danmark A/S blandt andet skal anmelde priser og prisgrundlag til Energitilsynet, jf. varmemforsyningslovens § 21, stk. 1.

E.ON Produktion Danmark A/S' brændselsomkostninger (naturgas) indgår i beregningen af E.ON Produktion Danmarks A/S' varmepriser.

Da E.ON Produktion Danmark A/S handler med naturgas i selskabets konkurrenceudsatte virksomhed, kan meddelelse af aktindsigt i oplysninger om naturgaspriser i den koncerninterne naturgashandel risikere at skade E.ON Produktion Danmark A/S' forhandlingsposition og konkurrenceevne på energimarkedet med økonomisk tab til følge.

6. februar 2014

J.nr. 1031-13-2-13

TML-EKN

Efter en konkret vurdering finder Energiklagenævnet således, at aktindsigt i oplysningerne kan indebære en nærliggende risiko for, at der påføres E.ON Produktion Danmark A/S et økonomisk tab. Energiklagenævnet er således enig i Energitilsynets begrundelse.

Side 7 af 8

Allerød Kommunes interesse i aktindsigt i de undtagne oplysninger må vige for dette hensyn.

Oplysningerne om naturgaspriser i budgettet fra E.ON Produktion Danmark A/S, nærmere bestemt antal MWh naturgas, er dermed undtaget fra aktindsigt, jf. offentlighedslovens § 12, stk. 1, nr. 2.

Energiklagenævnet lægger desuden vægt på, at Energitilsynet i overensstemmelse med offentlighedslovens § 12, stk. 2, har givet aktindsigt i de øvrige oplysninger, der ikke kan undtages fra aktindsigt.

Energiklagenævnet har overvejet, om Allerød Kommune bør meddeles aktindsigt i ovennævnte oplysninger i medfør af princippet om meroffentlighed i offentlighedslovens § 4, stk. 1, sidste punktum. Energiklagenævnet har imidlertid ikke fundet grundlag herfor og har i den forbindelse lagt vægt på de hensyn, som ligger bag offentlighedslovens § 12, stk. 1, nr. 2.

Herefter stadfæstes Energitilsynets afgørelse af 30. april 2013, hvorefter der meddeles Allerød Kommune aktindsigt i E.ON Produktion Danmark A/S' anmeldelser vedrørende priser, budgetter, regnskaber og priseftersvisninger for anlæggene Lillerød Øst og Engholm, dog undtaget oplysninger om naturgaspriser i budgettet fra E.ON Produktion Danmark A/S, nærmere bestemt antal MWh naturgas.

Energiklagenævnets afgørelse er truffet efter offentlighedslovens § 15, stk. 2.

Afgørelsen er truffet af Energiklagenævnets formand efter punkt 5 i for-
mandsbemyndigelsen af 30. november 2009 efter varmemforsyningsloven. Be-
myndigelsen er offentliggjort på Energiklagenævnets hjemmeside
www.ekn.dk.

Afgørelsen offentliggøres i anonymiseret form på Energiklagenævnets hjem-
meside.

Afgørelsen kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed.

Med venlig hilsen

Poul K. Egan
Nævnnsformand

6. februar 2014

J.nr. 1031-13-2-13

TML-EKN

Side 8 af 8