

Infrastrukturdepartementet
i.remissvar@regeringskansliet.se

SOU 2021:1 Säker och kostnadseffektiv it-drift – rättsliga förutsättningar för utkontraktering (dnr I2021/00342)

Pensionsmyndigheten instämmer i utredningens förslag om sekretessbrytande bestämmelse och undantag från meddelarfriheten. Den föreslagna sekretessbrytande bestämmelsen gör det klart och tydligt att det är möjligt att lämna ut sekretessreglerad information till en extern leverantör, vilket är positivt.

Pensionsmyndigheten har dock följande synpunkter på utredningens förslag och bedömningar.

Avsnitt 10.1 Utkontraktering och röjande

Utredningen gör bedömningen att ett röjande i offentlighets- och sekretesslagens (2009:400) mening sker så snart en myndighet gör ett utlämnande av uppgifter och att ett utlämnande ska anses ske vid en utkontraktering av it-drift. Pensionsmyndigheten ser att en sådan bedömning kan leda till vissa gränsdragningsproblem. Det gäller främst begreppet ”utlämnande” och när den s.k. ”sekretessgränsen” därmed ska anses ha passerats. Har till exempel uppgifter lämnats ut till och röjts för en nätverksleverantör när uppgifterna skickas via dennes nät för transport till en avsedd mottagare eller krävs det något ytterligare för att ett utlämnande ska anses ha skett? Har uppgifterna i detta exempel passerat sekretessgränsen redan när de hamnar hos nätverksleverantören skulle dessa vara röjda med utredningens resonemang. I en analog kontext skulle detta kunna jämföras med frågan om uppgifter anses röjda när postleverantören tar om hand dagens utgående post. I den situationen torde ett röjande inte anses ha skett, men frågan är om det är på grund av att informationen är innesluten i ett kuvert (krypterat) och skyddas av lagstadgad tystnadsplikt enligt postlagen (2010:1045) eller av andra skäl? Eller ska ett utlämnande anses föreligga endast då myndigheten – som berörs i betänkandet – aktivt beslutat att lämna ut uppgifterna och då till en specifik mottagare, dvs. att utlämnandet endast sker relativt den avsedda mottagaren?

Avsnitt 10.3.5 Närmare om intresseavvägningen

Det anges att en eventuell tystnadsplikt hos leverantören är en omständighet som kan vägas in i den intresseavvägning som ska göras enligt förslaget till sekretessbrytande bestämmelse. En straffrättslig tystnadsplikt för privata leverantörer förutsätter en s.k. dubbel straffbarhet för det fall leverantören finns utomlands. Det anges också att sådan

www.pensionsmyndigheten.se

Pensionsmyndigheten

Box 38190
100 64 Stockholm

Telefon

0771-771 771

E-post

registrator@pensionsmyndigheten.se

Org.nr

202100-6255

hänsyn inte kan tas för leverantörer inom EU på grund av EU:s likabehandlingsprincip.

Pensionsmyndigheten anser att det är något oklart om det är dubbel straffbarhet gällande svensk domstols jurisdiktion eller dubbel straffbarhet gällande verkställigheten av en eventuell påföljd till följd av brott mot tystnadsplikten som avses. För det fall det är i jurisdiktionshänseende ser Pensionsmyndigheten följande konsekvenser av detta.

Om en myndighet står i begrepp att utkontraktera it-drift till en privat leverantör torde detta i de allra flesta fall genomföras i en offentlig upphandling. För att likabehandlingsprincipen ska respekteras i en sådan upphandling kan alltså den upphandlande myndigheten i de allra flesta fall inte ställa något krav på att utländska (EU-baserade) anbudsgivare och dess eventuella underleverantörer ska omfattas av en motsvarande tystnadsplikt som finns i Sverige. Om ett sådant krav skulle ställas skulle likabehandlingsprincipen överträdas eftersom myndigheten i sådant fall skulle underkänna de medlemsstaters rättsordningar där sådan tystnadsplikt inte förekommer. Detta i sin tur innebär då att en upphandlande myndighet i princip inte kan utkontraktera it-drift i de situationer myndigheten i sin intresseavvägning kommer fram till att en straffsanktionerad tystnadsplikt för leverantören är nödvändig för att den sekretessbrytande bestämmelsen enligt förslaget ska möjliggöra ett utlämnande. En sådan tystnadsplikt skulle istället bli mer av karaktären ”gräddes på moset” än ett reellt krav eftersom de krav som ska gälla för en upphandling måste ställas innan upphandlingen annonseras och utvärdering av anbud kan ske.

Detta yttrande har beslutats av generaldirektör Daniel Barr efter föredragning av jurist Anne Vilval. I beredningen av ärendet har IT-säkerhetschef Mats H Pettersson, säkerhetschef Lotta Oscarsson och affärsarkitekt Ulrika Olsson deltagit. I den slutliga handläggningen har avdelningscheferna Kajsa Möller, Ole Settergren, Erik Fransson, Bengt Blomberg, Lena Aronsson, Carl-Magnus Löfström, Magnus Rodin, tillförordnad avdelningschef Biljana Lajic och jurist Henrik Wallman deltagit.

Daniel Barr

Anne Vilval