

Utlåtande från Enheten för juridik avseende migrering av uppgifter för teständamål inom Sverige

Inledning

Enheten för juridik lämnade inför beslut¹ i Regionstyrelsen den 27 september 2022 ett utlåtande om de identifierade riskerna med överföring av uppgifter, så kallad migrering, till tjänsteleverantörens testmiljö M1912 för Millennium (bilaga 5 till beslut). Millennium är det nya journalsystem som Region Skåne, via utkontraktering till en tjänsteleverantör, avser att implementera genom SDV-programmet.

Med anledning av att ytterligare uppgifter nu planeras att migreras till tjänsteleverantörens testmiljö samt att en ny sekretessbrytande bestämmelse i 10 kap. 2 a § offentlighets- och sekretesslagen (2009:400), OSL, har trätt ikraft den 1 juli 2023, har Enheten för juridik av SDV-programmet blivit ombedda att på nytt lämna ett utlåtande om den planerade migreringen utifrån nu aktuella förutsättningar.

Innebörden av sekretess enligt OSL

Sekretess innebär enligt 3 kap. 1 § OSL ett förbud mot att röja en uppgift vare sig det sker muntligen, genom utlämnande av en allmän handling eller på något annat sätt. Av 8 kap. 1 § OSL följer att en uppgift som omfattas av sekretess enligt OSL inte får röjas för enskilda eller andra myndigheter, om inte annat anges i OSL eller lag eller förordning som OSL hänvisar till. Om någon som lyder under tystnadsplikt röjer en sekretessbelagd uppgift i strid

¹ Beslut 2022-09-27, *Driftsgodkännande av Migrering till M1912, Millennium steg 1*, dnr 2021-POL000086.

med OSL, kan denne dömas för brott mot tystnadsplikt, enligt 20 kap. 3 § brottsbalken.

De kompletterande uppgifter om kroniska diagnoser som nu planeras migreras till M1912 utgör huvudsakligen uppgifter om patienters hälsotillstånd och andra personliga förhållanden och omfattas följaktligen av sekretess enligt 25 kap. 1 § OSL. Bestämmelsen anger att sekretess gäller inom hälso- och sjukvården för uppgift om en enskilds hälsotillstånd eller andra personliga förhållanden, om det inte står klart att uppgiften kan röjas utan att den enskilde eller någon närstående till denne lider men. Lagregleringen i 25 kap. 1 § OSL har ett s.k. omvänt skaderekvisit (stark sekretess), vilket medför en presumtion för att sekretess råder.

Utkontraktering av sekretessbelagda uppgifter

När en myndighet uppdrar åt en tjänsteleverantör att endast tekniskt bearbeta eller tekniskt lagra uppgifter gäller lag (2020:914) om tystnadsplikt vid utkontraktering av teknisk bearbetning eller lagring av uppgifter, tystnadspliktslagen. I samband med sådan utkontraktering av it-drift, och därmed tillgängliggörande av uppgifter, måste bedömningar göras av:

1. Om sekretessbelagda uppgifter tillhörande myndigheten betraktas som röjda enligt OSL när de inom ramen för utkontrakteringen tillgängliggörs för tjänsteleverantören.
2. Om det i så fall finns någon sekretessbrytande bestämmelse i OSL som möjliggör att sekretessbelagda uppgifter på ett lagenligt sätt röjs för tjänsteleverantören.

Nedan följer Enheten för juridiks resonemang avseende tillgängliggörandet och sekretessbrytande grund för tillgängliggörandet av uppgifter från Region Skåne till tjänsteleverantören Cerner Sverige AB.

Sekretessbelagda uppgifter tillhörande Region Skåne kommer att röjas i förhållande till Cerner Sverige AB

Vid utkontraktering av it-drift tillgängliggör en myndighet i regel en omfattande uppgiftsmängd till en tjänsteleverantör. Uppgifterna kan tillgängliggöras antingen i ett krypterat format så att mottagaren inte kan ta del av uppgiftens informationsbärande innehåll eller i en läsbar form. En

uppgift som omfattas av sekretess och som görs tillgänglig för en tjänsteleverantör i läsbar form betraktas som röjd i OSL:s mening.²

För att kunna tillhandahålla den med Region Skåne avtalade tjänsten för migrering av uppgifter till M1912, behöver anställda hos Cerner Sverige AB i vissa fall ta del av uppgifter som omfattas av sekretess enligt 25 kap. 1 § OSL i läsbar form. Behovet uppstår när de utför arbetsuppgifter hänförliga till hantering av överföringar, verifiering av att överföring av uppgifter skett korrekt och till korrekt plats i systemen, samt i samband med drift, underhåll och applikationssupport.

Mot denna bakgrund och med beaktande av att uppgifterna kommer att vara åtkomliga i läsbar form bedömer Enheten för juridik att sekretessbelagda uppgifter tillhörande Region Skåne kommer att röjas i förhållande till tjänsteleverantören.

En sekretessbrytande bestämmelse i OSL möjliggör att på ett lagenligt sätt röja de sekretessbelagda uppgifterna för Cerner Sverige AB

Sedan 1 juli 2023 finns en sekretessbrytande bestämmelse i 10 kap. 2 a § OSL. Bestämmelsen möjliggör för myndigheter att vid utkontraktering av it-drift på ett lagenligt sätt röja uppgifter som omfattas av sekretess för en tjänsteleverantör. För att den sekretessbrytande bestämmelsen ska vara tillämplig krävs att *två* förutsättningar är uppfyllda. För *det första* ska uppgiften som omfattas av sekretess lämnas ut för uppdrag att endast tekniskt bearbeta eller tekniskt lagra uppgiften. För *det andra* ska utlämnandet med hänsyn till omständigheterna inte vara olämpligt.

Tekniskt bearbeta och tekniskt lagra

Ett uppdrag att tekniskt bearbeta eller tekniskt lagra uppgifter kan bestå i att bland annat införa, förvalta, utveckla eller avveckla en it-driftstjänst. Under dessa olika faser kan en mängd olika åtgärder behöva vidtas för att upprätthålla den tillgänglighet, funktionalitet och prestanda i tjänsten som har avtalats mellan parterna. Åtgärderna kan exempelvis handla om förändringar och tillägg i en befintlig tjänsts funktion, införande av en tilläggstjänst, integration med andra tjänster, konfiguration, test eller utveckling samt tillhandahållande av supporttjänster. När en tjänst avvecklas kan myndighetens uppgifter behöva migreras eller exporteras tillbaka till

² Prop. 2022/23:97, s. 7.

myndigheten. I samband med åtgärderna kan det vara nödvändigt att personal tar del av uppgifter i läsbar form för att de ska kunna utföra sina arbetsuppgifter som ett led i den tekniska bearbetningen eller tekniska lagringen.³

Enheten för juridik bedömer att det uppdrag i testmiljö M1912 för Millennium som Cerner Sverige AB ska utföra för Region Skånes räkning ryms inom begreppet teknisk bearbetning och teknisk lagring av uppgifter. Den första förutsättningen är därmed uppfylld.

Lämplighetsbedömning

Om det med hänsyn till omständigheterna inte är olämpligt att en uppgift lämnas ut måste bedömas från situation till situation. De omständigheter som bör vägas in i bedömningen är sådana som har koppling till den utlämnande myndigheten och till uppgiftsmottagaren. Myndigheten måste därmed väga in vilken typ av uppgifter det rör sig om, i vilken omfattning och vilka intressen som sekretessen avser skydda. Vidare bör det i bedömningen även vägas in vilka åtgärder som mottagaren av uppgifterna vidtar för att skydda uppgifterna och om denne omfattas av en lag- eller avtalsreglerad tystnadsplikt. Även avtalsförhållandet mellan parterna ska beaktas och då i synnerhet sådana avtalsvillkor som riskerar att frånta den utlämnande myndigheten kontrollen över uppgifterna. Var uppgifterna kommer att hanteras geografiskt kan ha betydelse liksom om det förekommer underleverantörer som potentiellt kan få tillgång till uppgifterna. Det kan vara lämpligt att den myndighet som avser att tillgängliggöra uppgifter dokumenterar de avvägningar och bedömningar som görs inför ett utlämnande av en större mängd uppgifter eller uppgifter av känslig karaktär.⁴

SDV-programmet har i de analyser⁵ som genomförts inte identifierat någon omständighet som visar att ett utlämnande av de aktuella uppgifterna till Cerner Sverige AB inom ramen för uppdraget skulle vara olämpligt, sett till bedömningskriterierna ovan. Mot bakgrund av detta bedömer Enheten för juridik att det med hänsyn till omständigheterna inte är olämpligt att uppgifterna lämnas ut och att den andra förutsättningen därmed är uppfylld.

³ Prop. 2022/23:97, s. 16-17.

⁴ Prop. 2022/23:97, s. 17.

⁵ Konsekvensbedömning avseende dataskydd (DPIA) - Migrering av data till Millennium samt drift och support v0.8, Bedömning av Cerner Sverige AB i rollen som personuppgiftsbiträde – sammanfattning v1, Lämplighetsbedömning avseende Sekretessbrytande regel i OSL vid teknisk bearbetning och lagring - Migrering Testladdning utökning Kroniska Diagnoser, Riskanalys migrering Millennium, Uppdaterad Riskanalys - Millennium - Migrering med Support inom Sverige 2023-10-13.

Sammanfattningsvis är Enheten för juridiks bedömning att tillgängliggörandet av uppgifter som omfattas av sekretess enligt 25 kap. 1 § OSL, med stöd av den sekretessbrytande bestämmelsen i 10 kap. 2 a § OSL, inte medför att uppgifterna kan anses vara rökda i strid med OSL i samband med migrering av uppgifter till tjänsteleverantör Cerner Sverige AB.