



NOTAT

26. november 2015

Notat til Folketingets Europaudvalg og Folketingets Erhvervs-, Vækst- og Eksportudvalg om besvarelse af Kommissionens supplerende åbningsskrivelse nr. 2014/2135

Kommissionen har den 25. september 2015 sendt en supplerende åbningsskrivelse til Danmark med en række yderligere spørgsmål vedrørende Danmarks gennemførelse af direktiv 2005/29/EF om virksomheders urimelige handelspraksis over for forbrugere på det indre marked.

De yderligere spørgsmål, der rejses i denne skrivelse, supplerer de spørgsmål, der var angivet i åbningsskrivelse af 26. september 2014, som den danske regering besvarede den 28. november 2014.

Kommissionen rejser i henvendelsen en række spørgsmål til Danmarks gennemførelse af direktivets artikel 2, litra a), litra d), litra h), litra j) og litra k), artikel 5, stk. 2, artikel 5, stk. 3, artikel 6, stk. 1, artikel 6, stk. 1, litra a) - g), artikel 6, stk. 2, artikel 7, stk. 1, artikel 7, stk. 2, artikel 7, stk. 3, artikel 7, stk. 4, litra a), artikel 7, stk. 4, litra b), artikel 8 og artikel 9,

Kommissionen har i forhold til disse bestemmelser i direktivet anført, at de ikke er gennemført korrekt i dansk lovgivning, da bestemmelserne er søgt gennemført i forarbejderne til den danske markedsføringslov, og at Kommissionen ikke anser forarbejderne til en lov som tilstrækkelig til at gennemføre bestemmelser, der skaber rettigheder for fysiske personer.

Kommissionen henviser i den forbindelse bl.a. til, at et direktivs bestemmelser skal gennemføres med uomtvistelig bindende virkning og med tilstrækkelige specifikke, præcise og klare bestemmelser til, at de er i overensstemmelse med retssikkerhedsprincippet.

Regeringens bemærkninger til gennemførelsesmåden

Der redegøres i svaret til Kommissionen for, at en lovs forarbejder har en ganske særlig status i dansk – og skandinavisk – retstradition. Særligt tillægges de bemærkninger, der ledsager et lovforslag, stor betydning i dansk ret.

Det oplyses videre, at regeringen i januar 2015 nedsatte et udvalg, der skal komme med et forslag til en ny markedsføringslov. Udvalget består af repræsentanter fra relevante myndigheder samt af erhvervs- og forbrugerorganisationer.

Det fremgår af udvalgets kommissorium, at et af formålene med den nye lov er at sikre, at markedsføringsloven er i overensstemmelse med EU-reguleringen på området, og udvalget er i lyset af Kommissionens henvendelse blevet opfordret til at tage Kommissionens bemærkninger til gennemførelsen af direktivet om urimelig handelspraksis med i deres overvejelser i det videre arbejde med loven.

Som opfølgning på markedsføringsudvalgets arbejde er det hensigten, at der fremsættes et forslag til en ny markedsføringslov for Folketinget forventeligt i oktober 2016. Det forslag, som fremsættes, vil tage højde for de punkter, som Kommissionen har anført i sin åbningsskrivelse af 26. september 2014 og supplerende åbningsskrivelse af 25. september 2015.

Særligt vedrørende gennemførelsen af direktivets anvendelsesområde i forhold til finansielle virksomheder

Kommissionen anfører, at der er udstedt fire bekendtgørelser på det finansielle område, som indeholder bestemmelser svarende til markedsføringslovens § 1. Markedsføringslovens § 1 finder derfor ikke anvendelse på de finansielle virksomheder, som er omfattet af disse bekendtgørelser, jf. markedsføringslovens § 2, stk. 2. Kommissionen anfører herefter, at det derfor ser ud til, at direktivets bestemmelser, som gennemført i dansk ret ikke fuldt ud finder anvendelse på finansielle virksomheder, der er omfattet af de relevante bekendtgørelser.

Det fremgår af Danmarks svar på Kommissionens åbningsskrivelse fra den 28. november 2014, at der er udstedt fire bekendtgørelser, som indeholder bestemmelser svarende til markedsføringslovens § 1. Der er tale om følgende bekendtgørelser:

- 1) Bekendtgørelse nr. 1094 af 14. september 2015 om god skik for finansielle virksomheder
- 2) Bekendtgørelse nr. 1582 af 18. december 2013 om god skik for finansielle rådgivere
- 3) Bekendtgørelse nr. 1253 af 24. oktober 2007 om god skik for forsikringsmægler virksomheder, og
- 4) Bekendtgørelse nr. 1253 af 24. oktober 2006 om god skik for firmapensionskasser.

Man har således i Danmark valgt at samle al regulering for finansielle virksomheder i sektorlovgivningen, for herved at lette retsanvendelsen for den finansielle sektor. Denne sektorlovgivning indeholder også de regler, der er nødvendige til at gennemføre direktivet om urimelig handelspraksis på de områder, hvor finansielle virksomheder er undtaget fra markedsføringsloven. Dette lovgivningsmæssige valg ligger i naturlig forlængelse af den øgede mængde af EU-regler på det finansielle område, som lægger op til, at den finansielle sektor er omfattet af sektorregulering i stedet for horisontal regulering.

Den eneste forskel mellem bestemmelserne i bekendtgørelserne og markedsføringslovens § 1 er, at bekendtgørelserne ikke indeholder en bestemmelse svarende til markedsføringslovens § 1, stk. 2, der fastsætter, at markedsføring, der angår forbrugernes økonomiske interesser, ikke må være egnet til mærkbart at forvride deres økonomiske adfærd.

Denne bestemmelse er ikke medtaget i de fire bekendtgørelser, fordi medlemsstaterne efter direktivet om urimelig handelspraksis har mulighed for at indføre regler, der øger forbrugerbeskyttelsen ved ydelsen af finansielle tjenesteydelser.

I stedet for at gennemføre kravet om, at der skal kunne påvises en økonomisk effekt, har Danmark udnyttet muligheden i direktivet og indført regler, der øger forbrugerbeskyttelsen ved ydelsen af finansielle tjenesteydelser.

Alle bekendtgørelserne indeholder således regler om, at de finansielle virksomheder, skal handle redeligt og loyalt over for sine kunder. I begrebet redeligt og loyalt, ligger også at adfærden ikke må være egnet til at mærkbart at forvride forbrugernes økonomiske adfærd. Men bestemmelsen er ikke begrænset til disse tilfælde. Såfremt virksomheden ikke handler redeligt og loyalt over for sine kunder, men denne adfærd ikke er egnet til mærkbart at forvride deres økonomiske adfærd, vil adfærden alligevel være i strid med den danske lovgivning. Hermed er den danske lovgivning på det finansielle område udtryk for en øget forbrugerbeskyttelse i forhold til, hvad der følger af direktivet om urimelig handelspraksis.

Det vil således, som efter markedsføringslovens § 1, være muligt at gribe ind overfor f.eks. aggressiv markedsføring efter de fire bekendtgørelser.

Det er på den baggrund den danske regerings opfattelse, at det forhold, at finansielle virksomheder efter markedsføringsloven er undtaget fra markedsføringslovens § 1, i det omfang erhvervs- og vækstministeren har udstedt regler på det pågældende område, ikke medfører, at den danske lovgivning er i strid med anvendelsesområdet for direktivet om urimelig handelspraksis.

Afslutningsvis bemærkes det, at de fire bekendtgørelser vil blive ændret, så de afspejler ændringerne, der forventes foretaget i markedsføringsloven, jf. nærmere ovenfor. Herved sikres det, at de fire bekendtgørelser sikrer den samme beskyttelse, som følger af den reviderede markedsføringslovs § 1.

Proces for forslag til en ny markedsføringslov

Der redegøres i svaret til Kommissionen for processen for forslaget til en ny markedsføringslov. På baggrund af udvalgets udkast til lovforslag vil der blive udarbejdet et forslag til en ny markedsføringslov, som vil tage

højde for de punkter, som Kommissionen har anført i sin åbningsskrivelse af 26. september 2014 og supplerende åbningsskrivelse af 25. september 2015. Regeringen forventer herefter at fremsætte forslaget til en ny markedsføringslov for Folketinget i oktober 2016 med ikrafttræden den 1. juli 2017.

Regeringen har besvaret den supplerende åbningsskrivelse i overensstemmelse med ovenstående.