

Sekretariatet



**ADVOKAT
SAMFUNDET**

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen

KRONPRINSESSEGADE 28
1306 KØBENHAVN K
TLF.: 33 96 97 98

DATO: 4. juli 2023
SAGSNR.: 2023 - 1770
ID NR.: 927135

Forslag til Lov om beføjelser i forhold til Europa-Parlamentets og Rådets forordning om digitale markeder

Ved mail af 23. maj 2023 har Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen anmodet om Advokatrådets bemærkninger til ovennævnte lovforslag.

Advokatrådet har følgende bemærkninger:

Ud fra en retssikkerhedsmæssig betragtning synes lovforslagets § 5 meget vidtgående, idet Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen kan kræve *alle* oplysninger, som skønnes nødvendige for udførelsen af de opgaver, som styrelsen er tillagt efter loven, udleveret.

Ovennævnte oplysningspligt påhviler efter lovforslagets § 5, stk. 2, en virksomhed, en virksomhedssammenslutning og enhver anden juridisk person, hvilket umiddelbart forekommer som en meget bred kreds.

Advokatrådet skal opfordre til, at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen overvejer, hvorvidt det ud fra en retssikkerhedsmæssig betragtning er muligt at indskrænke rækkevidden af bestemmelsen både i forhold til, hvilke oplysninger, der kan kræves, samt hvem de oplysninger potentielt kan kræves fra.

Desuden bemærkes det, at nogle typer af oplysninger kan være tavshedsbelagte, hvilket i en retsstat er et helt grundlæggende element i relationen imellem en advokat og dennes klient. Det har en sammenhæng med advokatens tavshedspligt, og kommer blandt andet til udtryk i retsplejelovens § 170 om vidneudelukkelse, hvor advokater ikke kan afkræves forklaring om deres klienters forhold.

Advokatrådet finder det af afgørende betydning, at denne begrænsning i oplysningspligten klart kommer til udtryk i bemærkningerne, så der ikke i praksis opstår tvivl herom. Til inspiration kan der henvises til bemærkningerne til forarbejderne til § 22, stk. 5, i lov om et loft over indtægter fra elproduktion (L 68 2022-23 (2. samling)).

Sekretariatet



**ADVOKAT
SAMFUNDET**

Advokatrådet kan i øvrigt tilslutte sig det høringssvar, som Danske Advokater har afgivet den 30. juni 2023, og som vedlægges i kopi.

Med venlig hilsen

Andrew Hjuler Crichton
Generalsekretær

Til Konkurrence- og Forbrugsstyrelsen
Att. Erik Dahlberg, emd@kfst.dk

Lov om beføjelser i forhold til EU-forordning om digitale markeder 2022/1925

Akademikerne har den 22. maj 2023 modtaget høring vedr. udkast til forslag til lov om beføjelser i forhold til forordning om digitale markeder 2022/1925.

Mere præcist handler sagen om mulighed for at undersøge platforme med gatekeeperfunktion og deres overholdelse af forordningens forpligtelser.

Akademikerne hilser det velkomment, at forordningen giver mulighed for at kontrollere centrale, store platforme med gatekeeper funktion

Der foregår aktuelt EU-forhandlinger om due-diligencedirektivet med et øget fokus på forpligtelser for store virksomheder til at være mere transparente mht. egne værdikæder for at forhindre negative indvirkninger på menneskerettigheder. Due Diligence-direktivet understøtter EU taksonomiforordningen ved at kræve, at virksomhederne identificerer deres negative risici i alle deres aktiviteter og aktivitetskæder.

Lovforslaget og formuleringen om, at *"offentlighedslovens regler samt databeskyttelsesforordningens bestemmelser om oplysningspligt og indsigtret ikke skal finde anvendelse i sager og undersøgelser efter loven"* synes at være ude af takt med voksende krav til store virksomheder om åbenhed og transparens i deres værdiproduktion.

Inspireret af denne udvikling skal Akademikerne foreslå, at det som minimum bør være kendt, at en undersøgelse af en digital platform med gatekeeper-funktion pågår. Desuden bør der stilles krav om proportionalitet ift. fravigelser ift. offentlighedslovens regler og databeskyttelsesforordningens bestemmelse om oplysningspligt og indsigtret.

Den 3. juli 2023
Sagsnr. S-2023-534
Dok.nr. D-2023-29253
kmr/

AKADEMIKERNE

THE DANISH CONFEDERATION
OF PROFESSIONAL ASSOCIATIONS

Nørre Voldgade 106, 1. sal
DK - 1358
København K.

T +45 3369 4040
E ac@ac.dk
W www.ac.dk

Endelig skal Akademikerne foreslå, at det af lovteksten præciseres, at hvis der måtte blive registreret personoplysninger i en sag i forbindelse med en undersøgelse, så skal disse oplysninger fremstå som anonymiseret data i respekt for privatlivets fred (artikel 13).

Med venlig hilsen

Käthe Munk Ryom
International chefkonsulent
D: 22495866
E: kmr@ac.dk

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen

Carl Jacobsens Vej 35
2500 Valby

Sendt pr. e-mail til specialkonsulent Erik Dahlberg (emd@kfst.dk)

Den 29. juni 2023

Høring vedr. over forslag til Lov om beføjelser i forhold til Europa-Parlamentets og Rådets forordning om digitale markeder (Forordning (EU) 2022/1925, Digital Markets Act, DMA)

Dansk Erhverv har modtaget ovenstående forslag i høring og har nedenstående bemærkninger til forslaget.

Generelle bemærkninger

Det er Dansk Erhvervs opfattelse, at Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) 2022/1925 af 14. september 2022 om åbne og fair markeder i den digitale sektor og om ændring af direktiv (EU) 2019/1937 og (EU) 2020/1828 (forordningen om digitale markeder) i udstrakt grad forfølger samme mål, som artikel 101 og 102 TEUF og konkurrenceloven.

Dansk Erhverv anser det derfor for naturligt, at det i Danmark er Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen der har rollen som er national kompetent myndighed, og som via Det Europæiske Konkurrencenetværk, skal sikre samarbejdet og koordineringen med EU og de øvrige medlemsstaters nationale kompetente myndigheder.

Det fremgår af lovudkastets indledende bemærkninger, at lovudkastet går videre end forordningens minimumskrav, idet forordningens artikel 38, stk. 7 ikke direkte forpligter medlemsstaterne til at sikre, at den nationale kompetente myndighed har kompetence og undersøgelsesbeføjelser til – på eget initiativ – at foretage en undersøgelse af en eventuel manglende overholdelse af forordningens art. 5, 6 og 7.

Det fremgår videre af lovudkastet, at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens med beføjelserne i lovudkastet er nødvendige for at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen kan bidrage aktivt til at varetage danske erhvervs- og slutbrugeres interesser, når de benytter gatekeepernes platformstjenester, idet Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen vil kunne foretage undersøgelser og oversende rapporter til Kommissionen på basis af Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens indgående kendskab til dels forordningen, dels det danske marked og danske forhold. Undersøgelser der kan foretages på Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens eget initiativ eller på baggrund af en klage fra danske erhvervs- og/eller slutbrugere af gatekeeperes centrale platformstjenester.

Dansk Erhverv støtter Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens ønske om at bidrage aktivt til at varetage danske erhvervs- og slutbrugeres interesser, og har forståelse for ønsket om en eksplicit undersøgelsesbeføjelse i dansk ret. Dansk Erhverv bemærker dog, at Europa Kommissionen, som forordningens eneste kompetente håndhævelsesmyndighed, allerede har sådanne – og mange flere – beføjelser.

Der henvises i lovudkastet gentagende gange til Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens beføjelser og erfaring i forbindelse med håndhævelse af konkurrenceloven og forordning (EU) 2019/1150 (Platform to business-forordningen). Dansk Erhverv er enig i, at relevant erfaring fra tilsvarende områder har stor betydning, men bemærker at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen ikke er er håndhævelsesmyndighed i henhold til forordningen.

Dansk Erhverv støtter at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen tillægges de i lovudkastet omfattede beføjelser i det omfang, sådanne beføjelser er nødvendige for at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen kan udføre opgaven med at assistere Europa Kommissionen med dennes håndhævelse af forordningen.

Dansk Erhverv finder det bemærkelsesværdigt, at lovudkastet ikke spejler forordningens retssikkerhedshensyn særligt i forhold til de specifikke beføjelser som lovudkastet giver Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen.

Dansk Erhverv har bl.a. noteret sig, at lovudkastet ikke indeholder bestemmelser om fortrolighed, om virksomhedernes ret til forsvar skal respekteres både i undersøgelsesprocessen og ved vedtagelse af eventuelle efterfølgende foranstaltninger, eller om retten til at udtale sig undervejs i undersøgelsen, retten til at udtale sig om den påtænkte foranstaltning eller retten til at få prøvet tvangsmøder ved domstolene.

Specifikke bemærkninger

Lovudkastets § 2, nr. 2

Bestemmelsens henvisning til definitionen af centrale platformstjenester i artikel 2, nr. 5-13 i forordningen om digitale markeder og samtidige opstilling af centrale platformstjenester virker uhensigtsmæssig, da loven i så fald vil skulle ændres, såfremt der på et senere tidspunkt tilføjes yderligere centrale platformstjenester.

Det kan overvejes at ændre bestemmelsen til blot at henvise til forordningens definition, ligesom det for øvrigt er gjort i lovudkastets § 2, nr. 1, for så vidt angår definitionen af gatekeeper.

Lovudkastets § 5

Dansk Erhverv er generelt skeptisk overfor tiltag, der giver offentlige myndigheder hjemmel til at forlange information om forretningshemmeligheder og lignende. Dansk Erhverv har desuagtet forståelse for hensynet bag og nødvendigheden af, at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen til brug for styrelsens undersøgelse af en gatekeepers eventuelle manglende overholdelse af forordningens

art. 5, 6 og 7, får beføjelse til bl.a. at kræve adgang til algoritmer og oplysninger om test samt forklaringer vedrørende disse.

Af retssikkerhedsmæssige hensyn, bør loven indeholde en eksplicit bestemmelse om fortrolighed og tavshedspligt i forhold til de indsamlede oplysninger.

Lovudkastets § 7, stk. 2

Dansk Erhverv er kritisk overfor, at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen får muligheden for at offentliggøre informationer fra en gatekeeper undersøgelse, samt dokumenter der indgår i en sådan undersøgelsessag, på et tidspunkt hvor der ikke er truffet afgørelse i sagen af den kompetente myndighed. Det fremgår således af lovudkastets særlige bemærkninger til bestemmelsen, at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen blot underretter Europa Kommissionen før en eventuel offentliggørelse.

Lovudkastets § 7, stk. 3

Det fremgår af lovudkastets særlige bemærkninger til bestemmelsen, at den henvisning bestemmelsen indeholder til "drifts- og forretningshemmeligheder" skal betragtes som et mere snævert begreb end drifts- og forretningshemmeligheder i offentlighedslovens forstand.

Dansk Erhverv er kritisk overfor, at lovudkastet dels ikke indeholder en specifik fortrolighedsbestemmelse eller bestemmelse om tavshedspligt for så vidt angår de indsamlede oplysninger, der ellers findes i forordningens artikel 36, dels at den spinkle henvisning der er, skal fortolkes snævert.

Lovudkastets § 9

Det fremgår af lovudkastets særlige bemærkninger til bestemmelsen, at daglige tvangsbøder er tiltænkt situationer af hastende karakter. Nødvendigheden af en sådan bestemmelse fremgår ikke helt klart, idet Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen alene kan foretage indledende undersøgelser og at Europa Kommissionen som håndhævende myndighed har en tilsvarende beføjelse.

Henset til den indledende karakter af Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens undersøgelser, det generelle bødeniveau i Danmark og at der ikke er nogen tidsmæssig begrænsning på, hvor længe der kan gives (daglige eller ugentlige) tvangsbøder, fremstår bødeniveauet på op til 5% af gatekeeperens daglige omsætning, som meget højt.

Dansk Erhverv står naturligvis til rådighed for spørgsmål og uddybning af ovenstående.

Med venlig hilsen,

Tina Buur Johnsen
Chefkonsulent

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen

Att: Specialkonsulent Erik Dahlberg
Carl Jacobsens Vej 35
2500 Valby

Sendt pr. e-mail til emd@kfst.dk

Vesterbrogade 32
1620 København V

Telefon 33 43 70 00
mail@danskeadvokater.dk
www.danskeadvokater.dk

Dok.nr. D-2023-025372

30. juni 2023

Høringsvar over forslag til Lov om beføjelser i forhold til Europa-Parlamentets og Rådets forordning om digitale markeder (Forordning (EU) 2022/1925, *Digital Markets Act, DMA*)

Høringsvaret er udarbejdet i samarbejde med Danske Advokaters fagudvalg for konkurrenceret.

Bemærkninger til lovforslaget

§ 3 – beføjelser

Det fremgår af lovforslagets § 3, stk. 1, at Konkurrencerådet har det overordnede ansvar for Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens administration af loven.

Det fremgår endvidere af lovforslagets § 3, stk. 2-3, og § 4, at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen kan foretage undersøgelser af eventuel manglende overholdelse af artikel 5-7 i forordningen om digitale markeder ("forordningen") samt fremsætte anmodning til Kommissionen om at gennemføre markedsundersøgelser i henhold til artikel 41 i forordningen.

Det fremgår endelig af forarbejderne til lovforslaget, at Konkurrencerådet skal godkende konklusionerne i Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens undersøgelse, inden de sendes til Kommissionen (s. 27), og at Konkurrencerådet skal godkende en eventuel anmodning til Kommissionen om at indlede en markedsundersøgelse i henhold til artikel 41 i forordningen (s. 14).

Danske Advokater foreslår, at pligten til at indhente Konkurrencerådets godkendelse inden en undersøgelse eller anmodning sendes til Kommissionen skrives direkte ind i loven i stedet for at være nævnt i forarbejderne.

Det vil give klarhed over Konkurrencerådets rolle og sikre, at Konkurrencerådet godkender styrelsens undersøgelser og anmodninger, inden de sendes til

Kommissionen. Det vil samtidig bringe systematikken i lovforslagets § 3, stk. 1-3, på linje med konkurrencelovens § 15, stk. 3. Efter konkurrencelovens § 15, stk. 3, 1. pkt., har Konkurrencerådet det overordnede ansvar for styrelsens administration af loven (svarende til lovforslagets § 3, stk. 1). Efter konkurrencelovens § 15, stk. 3, 2. og 3. pkt., er det nærmere angivet, hvilke sager Konkurrencerådet træffer afgørelse i og godkender (hvilket mangler i det fremsendte lovforslag).

Lovforslagets § 7 – aktindsigt

Da det udelukkende er Kommissionen, der må håndhæve forordningen, kan Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen eller Konkurrencerådet ikke på baggrund af en undersøgelse efter § 4 træffe afgørelse om, at forordningens artikel 5-7 er overtrådt, jf. også Til § 4 i lovforslagets specielle bemærkninger (s. 27).

Den undersøgte virksomhed vil uden en afgørelsessag ikke være beskyttet af forvaltningslovens retssikkerhedsgarantier, herunder retten til partsaktindsigt og partshøring. Det på trods af, at virksomheden er genstand for en myndighedsundersøgelse, hvis konklusion kan være, at der efter Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens og Konkurrencerådets opfattelse er sket en overtrædelse af artikel 5-7 i forordningen (uden at der dermed træffes en forvaltningsretlig afgørelse).

Danske Advokater finder dette særdeles retssikkerhedsmæssigt betænkeligt. Virksomheder skal ikke være genstand for en så indgribende undersøgelse og under strafansvar være forpligtet til at afgive alle nødvendige oplysninger (jf. §§ 5 og 9) uden samtidig at have rettigheder som part og dermed mulighed for at få aktindsigt i undersøgelsen, blive hørt over undersøgelsens konklusioner, mv.

Danske Advokater foreslår på den baggrund, at der i lovforslaget indsættes en bestemmelse om, at forvaltningslovens regler finder anvendelse på de virksomheder, der er genstand for en undersøgelse hos Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen.

Det vil bringe lovforslaget på linje med konkurrenceloven og samtidig løse praktiske udfordringer for Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen, hvor en sag – som overvejet i lovforslagets almindelige bemærkninger pkt. 3.2.3.2. (s. 15n) – starter op som en konkurrencesag, men efterfølgende udvikler sig til en sag om overtrædelse af forordningen.

Afsluttende bemærkninger:

Danske Advokater takker for muligheden for at afgive hørings svar, og vi står altid til rådighed for uddybende spørgsmål eller dialog.

Med venlig hilsen

Charlotte Hvid Olavsgaard
Specialkonsulent
cho@danskeadvokater.dk

Til Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen
Sendt til: Specialkonsulent Erik Dahlberg (emd@kfst.dk)

3. juli 2023



Hørings svar vedr. lov om beføjelser i forhold til forordning om digitale markeder (DMA)

Danske Medier har med tak modtaget Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens (herefter Styrelsen) høring over lov om beføjelser i forhold til Europa-Parlamentets og Rådets forordning om digitale markeder (EU-forordning 2022/1925, Digital Market Act). Danske Medier kan i sin væsentlighed støtte lovudkastet, men ønsker i det følgende at fremkomme med en række bemærkninger til lovudkastets implementering af bestemmelserne i DMA'en, som er af særlig betydning for den danske mediebranche.

Indledningsvist ønsker Danske Medier at bemærke, at det er foreningens forventning, at forordningen om digitale markeder vil sikre en mere fair konkurrencesituation på det digitale marked, sørge for, at mindre aktører i langt højere grad end i dag beskyttes mod store dominerende aktører (gatekeepers) og fremme europæisk digital innovation, økonomisk vækst og beskæftigelse.

Danske medievirksomheder oplever dagligt, hvordan markedssituationen påvirkes negativt af mangel på konkurrence og hvordan enkelte aktører definerer markedsf forholdene med det resultat, at danske mediers indtægter på annoncemarkedet daler drastisk (se graf nederst), og at innovationen på markedet begrænses. Dette skader i sidste ende forbrugerens valgmuligheder, udbuddet af medietjenester, innovationskraft, beskæftigelse og slutteligt samfundsøkonomien.

Danske Medier har følgende konkrete bemærkninger til lovudkastets indhold:

Kapitel 1 – Anvendelsesområde og definitioner

Foreningen bakker op om at tildele Styrelsen beføjelser til at understøtte Europa-Kommissionen i at sikre tilstrækkelig og effektiv håndhævelse af forordningen. Styrelsens fortsatte fokus på dominerende spilleres adfærd på digitale markeder er helt afgørende for muligheden for at drive bæredygtige medievirksomheder i Danmark. Danske Medier opfordrer derfor Styrelsen til at udnytte disse beføjelser til fulde.

Foreningen støtter Europa-Kommissionens omfattende beføjelser til at gribe ind over for digitale aktørers dominerende adfærd. Foreningen opfordrer endvidere Styrelsen til at understøtte dette arbejde på bedst mulig vis og aktivt bidrage til mellemstatsligt samarbejde med henblik på målrettet og effektivt at bidrage til Europa-Kommissionens håndhævelsesarbejde.

Foreningen mener, at forslaget definitioner har det rigtige sigte. Her kan det bemærkes, at de omfattede gatekeepers har meget stor indflydelse på publicistiske mediers muligheder for at kunne varetage deres funktion i et demokratisk samfund og drive forretning på fair markedsvilkår.

Foreningen opfordrer Styrelsen til fortsat at afsøge og udnytte muligheder for at iværksætte nationale tiltag for at understøtte det danske marked og aktører bedst muligt. Konkret opfordrer foreningen Styrelsen til at sætte ind over for, at gatekeepere ukontrolleret indsamler kunde- og brugerdata på tværs af tjenester til at konkurrere direkte eller indirekte mod virksomheder, der ikke selv har indsigt i samme data.

Derfor opfordrer foreningen Styrelsen til at sikre indsigt i alle de oplysninger, som gatekeepere indsamler om deres tjenester og brugere og at der sikres mulighed for at operere frit på andre konkurrerende platforme.

Kapitel 2 - Beføjelser

Foreningen bakker op om, at det overordnede ansvar for loven placeres i Konkurrencerådet, og at Styrelsen udpeges som kompetent myndighed. Denne position bør opretholdes med passende inddragelse af øvrige, relevante myndigheder, som fx Datatilsynet.

Styrelsen bør løbende indgå i en strukturel dialog med relevante aktører med henblik på at agere aktivt i henhold til bestemmelserne i lovudkastets §3, stk. 3 samt §4 med henblik på at modtage input til at kunne fremsætte anmodninger om markedsundersøgelser til Europa-Kommissionen, undersøge manglende overholdelse af forordningen samt af egen drift at kunne undersøge modtagne klager.

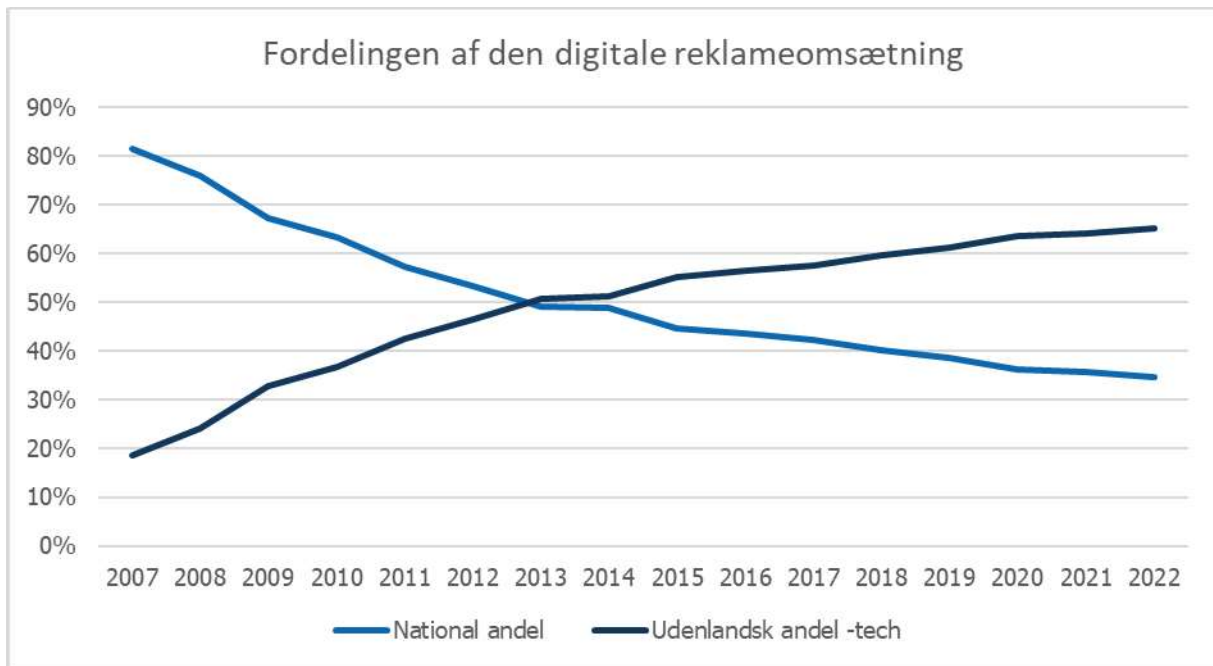
Øvrige bemærkninger:

Foreningen ærgrer sig over, at det ikke lykkedes at finde tilstrækkelig opbakning til forslaget om at inkludere en bestemmelse der kunne muliggøre publicistiske medier ret til kollektiv forhandling og opfordrer til, at dette snarest muligt forfølges i andre sammenhænge.

Danske Medier står naturligvis til rådighed, såfremt ministeriet ønsker ovenstående bemærkninger uddybet. Henvendelser herom kan rettes til rådgiver Anne Hedeager Bentsen eller undertegnede.

Med venlig hilsen
Danske Medier

Mads Brandstrup
Adm. direktør



Kilde: Online Markedsstatistik, Danske Medier Research