

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