

Introduktion til Digital Services Act

20. juni 2022

Advokat Cæcilie Maahr Hansen
Advokat, Partner, Michael Hopp

Introduktion til Digital Services Act

Formål

- Fælles regelsæt om formidlers forpligtelser og ansvarlighed i det indre marked
- Skabe nye muligheder for at levere digitale tjenester på tværs af grænserne
- Sikre et højt beskyttelsesniveau for alle brugere

Status

- Forslag fremsat 15. december 2020 - politisk enighed 23. april 2022
 - Dog ikke endelige bestemmelser
- Næste skridt er formel vedtagelse ved Rådet og Parlamentet
 - Medmindre...
- Formel vedtagelse ventes forsinket
- Totalharmoniserende forordning
- Reglerne vil finde anvendelse i to trin:
 1. Generelt: 15 måneder efter ikrafttrædelse eller senest 1. januar 2024
 2. For meget store onlineplatforme og onlinesøgemaskiner tidligere ikrafttrædelse
 - Senest syv måneder efter ikrafttrædelse = Tre måneder til levering af data + fire måneder efter Kommissionens udpegelse

Forholdet til anden lovgivning

- E-handelsdirektivet - 2000/31/EC
 - "Fri bevægelighed for informationssamfundstjenester"
 - Skal fjerne hindringer som følge af forskellig national lovgivning
 - I Danmark: Lov om tjenester i informationssamfundet
 - Indholdsmæssigt to dele
 - a) Art. 3-11: Grænseoverskridende ydelse af online-tjenester, inkl. lovvalg, kompetence, etablering, kommerciel kommunikation, oplysningspligt
 - b) Art. 12-15: Regler om formidleransvar
- DSA, artikel 1a, stk. 2a
 - *"This Regulation shall not affect the application of Directive 2000/31/EC."*
 - B9: Påvirker ikke artikel 3 i e-handelsdirektivet, dvs. princippet om gensidig anerkendelse
 - Men - art. 71 - e-handelsdirektivets regler om formidleransvar (art. 12-15) ophæves

Forholdet til anden lovgivning

- Supplerer anden regulering – art. 1a(4)
 - AVMS Direktivet
 - Ophavsretsdirektivet
 - Forbrugerlovgivning
 - TCO-regulering (forebyggelse af udbredelsen af terrorrelateret indhold)
 - GDPR
 - Markedsførings-regler
 - mm.

Overblik over Digital Services Act

Anvendelsesområde

Kapitel 1: Anvendelsesområde og definitioner

Forholdet til samfundet

*Kapitel 2: Ansvarsfritagelsesbetingelser
Kapitel 3: Andre forpligtelser*

Forholdet til brugerne

*Kapitel 2 og 3 (visse bestemmelser), fx
indholdsmoderation, klageadgang og online
markedsplattormes verifikation af forhandlere*

Forholdet til myndighederne

*Kapitel 2 og 3: Krav til transparens,
kontaktoplysninger, udlevering af information etc.*

Sanktioner

Kapitel 4: Sanktioner og håndhævelse

Anvendelsesområde

Hvem er omfattet?

DSA, Art. 1a

(1): *"This Regulation shall apply to intermediary services offered to recipients of the service..."*

(2): *" This Regulation shall not apply to any service that is not an intermediary service or to any requirements imposed in respect of such a service, irrespective of whether the service is provided through the use of an intermediary service."*

'Recipient of the service' means any natural or legal person who uses an intermediary service, in particular for the purposes of seeking information or making it accessible

- Altså både leverandør af "indhold" og slutbruger

Intermediary service = formidlingstjeneste

Formidlingstjeneste

Formidlingstjenester – Art. 2(1)(f)

- Rene videreformidlingstjenester, art. 3
 - Fx internetudbydere, teleselskaber mv.
- Caching tjenester, art. 4
 - Indholdsdistributionsnetværk, som lagrer data i en begrænset periode
- Oplagringstjenester, art. 5
 - Cloud eller hosting tjenester
 - Online platforme

Online søgemaskiner – Art. 2(1)(ha)

- Art. 2(1)(h): "... a provider of a hosting service which, at the request of a recipient of the service, stores and disseminates to the public information, unless that activity is a minor and purely ancillary feature of another service or a minor functionality of the principal service..."
- Online platforme
 - Online markedspladser
 - Sociale medier
 - Videodelingsplatformstjenester
 - App stores
 - Online rejseplatforme
 - Platforme til indlogging,
 - Platforme for delingsøkonomi
 - "Gatekeeper" platforme

Territorialt anvendelsesområde

- Gælder uanset etableringsland eller bopæl
 - Dvs. også for udbydere alene etableret i lande uden for EU
- Finder anvendelse, hvis
 - a) Udbud af varer eller tjenester i Unionen, eller
 - b) Tjenester har substantiel relation til EU i form af
 - Signifikant antal brugere i EU; eller
 - Måletter sine aktiviteter mod en eller flere EU medlemslande
- Inspiration fra GDPR, art. 3...

Forholdet til samfundet

Ansvarsfritagelsesbetingelserne – kapitel 2

- Rene videreformidlingstjenester, art. 3
 - Fritagelse for ansvar, hvor tjenesten ikke:
 - initierer transmissionen,
 - udvælger modtager af transmissionen, og
 - udvælger eller ændrer i informationen indeholdt i transmissionen.
- Caching tjenester, art. 4
 - Fritagelse for ansvar for automatisk, mellemliggende og midlertidig oplagring af information
 - Betingelser for ansvarsfrihed, herunder "knowledge and take down"

- Oplagringstjenester, art. 5
 - Fritagelse for ansvar, hvor tjenesten:
 - Ikke har konkret kendskab til ulovlige aktivitet eller indhold, herunder forhold eller omstændigheder herfor
 - Ved kendskab, straks tager skridt til at fjerne det ulovlige indhold eller hindre adgangen hertil
 - Ikke fritagelse for ansvar for online markedsplatforme, hvis bruger gives indtryk af, at ydelsen leveres af online platformen selv eller af nogen, som handler under deres kontrol
- Undtagelser gælder også, hvis tjenesten frivilligt foretager undersøgelser mv. af indhold, art. 6
- Ingen generel overvågningsforpligtelse, art. 7
 - Betragtning 28 diskuteres pt

Andre forpligtelser – kapitel 3

- Andre forpligtelser tilpasset typen og arten af formidlingstjenesten
 1. Generelt for alle udbydere af formidlingstjenester
 2. Specifikt for udbydere af oplagringstjenester og specifikt for onlineplatforme
 3. Specifikt for meget store online platforme
- Både processuelle regler og materielle regler

Grundlæggende forpligtelser - alle formidlingstjenester

- Art. 12 - Tydelig beskrivelse af begrænsninger ved brug af tjenesten i vilkår og betingelser
- Art. 12(2) – Formidlingstjenestens håndhævelse af vilkår og betingelser

"Providers of intermediary services shall act in a diligent, objective and proportionate manner [...] with due regard to the rights and legitimate interests of all parties involved, including the fundamental rights of the recipients of the service, such as the freedom of expression, freedom and pluralism of the media, and other fundamental rights and freedoms as enshrined in the Charter."

Specifikt for udbydere af oplagringstjenester og online platforme

Kapitel 3, Afsnit 2, art. 14-24e

- Art. 14-15a: Oplagringstjenester og online platform
- Art. 16-24e: Kun online platforme
- Mikrovirksomheder og mindre virksomheder undtaget fra art. 17-24, undtaget art. 23(3)

Art. 14:
Indberetningskanal til
klager over indhold

Art. 14(1)
Notice-and-take down
forpligtelse

Art. 14(6): Behandling
af klage – "Timely,
diligent, non-arbitrary
and objective manner"

Art. 15: Begrundelse
for afgørelse

Art. 15a: Orientering af
myndigheder ved kendskab
til dødstrusler eller tvivl
omkring en persons
sikkerhed

Art. 19: Prioritering af
anmeldelser fra
pålidelige indberettere
("trusted flaggers")

Art. 20:
Foranstaltninger til
håndtering af misbrug
af platformen

Art. 24d: Compliance
by design

24e: Information til
kunder om
kontaktoplysninger på
sælgere af produkter

"Dark patterns"

- Kun online platforme
- Forbud mod vildledende brugerflader (dark patterns) samt processer med henblik på vildledelse

Art. 23a, stk. 1: Providers of online platforms shall not design, organise or operate their online interfaces in a way that deceives, manipulates or otherwise materially distorts or impairs the ability of recipients of their service to make free and informed decisions.

- Art. 23a(2): Forbud mod specifikke former for handelspraksis ("nudging")
 - Farve på knap mere tydelig end den anden
 - Distraherende pop-ups for at påvirke forbrugerens valg

Markedsføring på online platforme

- Art. 24: Transparens for online markedsføring formidlet på online platforme
 - Platformen skal sikre, at der gives klar og tydelig information om,
 - a) At den viste information er en reklame,
 - b) Den fysiske eller juridiske person, på hvis vegne reklamen vises, samt den der har betalt for reklamen, og
 - c) Relevante oplysninger om de vigtigste parametre, der anvendes til at bestemme den modtager, som reklamen er rettet mod.
 - Sammenhæng med artikel 6 i e-handelsdirektivet
 - Forbud mod markedsføring målrettet via profilering på baggrund af særlige kategorier af personoplysninger
- Art. 24b: Børn (online platforme)
 - Krav om implementering af foranstaltninger til sikring af højt beskyttelsesniveau
 - Tjenester tilgængelige for mindreårige, dvs. når
 - Vilkår og betingelser tillader mindreårige at bruge tjenesten
 - Tjenesten er rettet mod eller primært anvendt af mindreårige
 - Tjenesteyderen er bekendt med, at visse modtagere af tjenesten er mindreårige
 - Forbud mod markedsføring rettet mod mindreårige, målrettet via profilering

Forholdet til brugerne

Gennemsigtighed for brugerne

- Art. 9(3a) – Underretning til brugerne om udlevering af information til myndighederne (efter påbud)
 - Begrundelse
 - Klagevejledning
- Art. 10a – Formidlingstjenester - udpege kontaktperson til brugerne
 - Let og hurtigt for brugeren at kommunikere med tjenesten
 - Må ikke ske på baggrund af automatiske værktøjer
 - Offentligt tilgængeligt

- Art. 15: Begrundelse ved afgørelser om (oplagringstjenester)
 - Begrænsning i synligheden af indhold, såsom fjernelse af, ophør af adgang til, degradering af indhold
 - Suspension, opsigelse eller anden begrænsning af
 - Betalinger (monetarisering)
 - Anvendelsen af tjenesten (helt eller delvist)
 - Brugeres konti

Kun hvor tjenesten har de relevante kontaktoplysninger

Pligt for brugerne

- Art. 24c: Online platforme skal verificere identiteten på forhandlere ved fjernsalgsaftaler
 - Indsamling af følgende:
 - Navn, adresse, telefonnummer og e-mailadresse
 - Kopi af ID
 - Bankoplysninger
 - CVR-nummer
 - Erklæring fra forhandlere om salg af lovlige produkter
- Inspireret af "KYC" forpligtelser i hvidvaskloven
- Art. 24c(2): Forhandlere er ansvarlige for at levere korrekte oplysninger
- Ved mistanke om ulovlige produkter, urigtige oplysninger etc.
 - Tjenesteudbydere har pligt til nægte forhandleren adgang eller suspendere brug af tjenesten
 - Forhandleres klagemuligheder

Klagemuligheder

- Art. 17: Adgang til klagehåndteringsmekanisme (online platforme)
 - Både ved beslutninger af egen drift og beslutninger efter klage
 - Ved (påstand om) ulovligt indhold eller indhold i strid med vilkår og betinger, beslutning fra online platformens side om at handle eller ikke at handle, i.f.t.
 - a) Fjernelse af eller lukning for adgang til information
 - b) Suspension eller lukning for brugerens adgang til tjenesten helt eller delvist
 - c) Suspension eller lukning af en brugers konto
 - d) Suspension, lukning eller andre begrænsninger i muligheden for indtjening fra indhold
 - Adgang til at klage i seks måneder
- Art. 18: Mulighed for en udenretlig tvistbilæggelse mellem online platform og bruger ved organ certificeret af DSC
 - Ikke bindende afgørelse
 - Fordeling af omkostninger til organ og evt. til modpart

Forholdet til myndighederne

Forholdet til myndighederne

Påbud

Udlevering af oplysninger
(art. 9) + fjernelse af materiale
(art. 8)

Kontaktpunkter

Udpegning af kontaktperson (Art.
10 + 11)

Transparens

Gennemsigtighedsrapporter (art.
13, 23 og 33)

Særregler - meget store online platforme

Meget store online platforme – art. 25

Kapitel 3, Afsnit 4: Artikel 25-33b

- Meget store online platforme og meget store online søgemaskiner
 - +45 millioner månedlige aktive brugere i EU
 - Udpeges af Kommissionen
 - Forventes at omfatte bl.a.:
 - Facebook
 - Twitter
 - Instagram
 - TikTok
 - Apple
 - Spotify
 - Microsoft
 - Amazon
 - Google

Andre krav til meget store online platforme

Art. 26: Risikovurderinger af systemisk risiko på baggrund af design, herunder algoritmer, funktioner og brug af tjenesten
+ Art. 27: Mitigering af risici
Effektive mekanismer til indholdsmoderation i forhold til identificerede risici

Art. 27a:
Mekanisme til krisehåndtering
Afledt af COVID og Ruslands invasion af Ukraine → tilføjet i april 2022

Art. 28: Årlige uafhængige tilsyn
Art. 33b: Kommissionen skal opkræve et årligt tilsynsgebyr

Art. 24a + 29: Recommender systems
Transparens i algoritmer til rangering af indhold på platforme + mindst en mulighed for indhold ikke baseret på profilering

Art. 31: Udlevering af data til DSC eller Kommissionen ved anmodning

Art. 32: Etablering af uafhængig compliance funktion

Håndhævelse - meget store online platforme

- DSC rapporterer til Kommissionen ved mistanke om non-compliance, art. 50
- Afgørelse vedr. manglende overholdelse af reglerne, art. 58
- Bødestraf, jf. art. 59
 - Kommissionen har beføjelse til håndhævelse
 - Mest alvorlige overtrædelser = 6% af global, årlig omsætning
 - Også beføjelser til påbud
 - Dagbøder må ikke overstige 5% af global, daglig omsætning, art. 60
- Forældelsesfrist på fem år

Håndhævelse og sanktioner

Håndhævelse

- Deling af tilsynet med reglerne
 - UP: Medlemsstaterne + DSC
 - Princippet om gensidig anerkendelse vil fortsat finde anvendelse
 - Undtagelse: Kommissionen ansvarlig for meget store platforme og søgemaskiner
- Kompetente myndigheder i medlemsstaten, art. 38
 - Udpege én eller flere kompetente myndigheder
 - Én skal være *Digital Services Coordinator*
 - Ansvarlig for tilsyn og håndhævelse
 - Strenge krav til upartisk og gennemsigtig gennemførelse af opgaver, art. 39
- Beføjelser, art. 41
 - Kræve information udleveret eller forklaringer af udbydere af online formidlingstjenester
 - Foretage eller bede myndigheder i andre medlemsstater foretage kontrolbesøg mhp. beslaglæggelse af informationer

Det Europæiske Råd for Digitale Tjenester

- DSC samarbejder i et uafhængigt råd "Det Europæiske Råd for Digitale Tjenester"
- Rådgive DSC og Kommissionen
- Rådets opgaver, bl.a.
 - Yde støtte i form af analyser, rapporter og henstillinger
 - Koordinere fælles undersøgelser gennemført af DSC
 - Publicere udtagelser, anbefalinger og rådgivning
- Hvad minder dette om?

Sanktioner

- Bødestraf, art. 42
 - Op til 6% af global, årlig omsætning
 - Visse overtrædelser, fx afgivelse af urigtige, ufuldstændige eller vildledende oplysninger, op til 1% af udbyderens årlige indkomst eller omsætning.
 - DSC pålægger sanktioner
- Klage, art. 43
 - Mulighed for klage til DSC i modtagerens medlemsstat
 - Klage overføres til DSC i platformens medlemsstat (hvor relevant)
- Kompensation for tab, art. 43a

Spørgsmål?



Plesner

Plesner Advokatpartnerselskab
Amerika Plads 37
2100 København Ø
Tlf.: +45 33 12 11 33
Fax: +45 33 12 00 14
Email: plesner@plesner.com
CVR-nummer: 38 47 79 35