

# Dobbelt regelbrud: Privatlivspolitik er misbrug af dominerende stilling

Den tyske konkurrencemyndighed, Bundeskartellamt, har den 6. februar 2019 i en sag mod Facebook, anvendt GDPR i sammenhæng med EU-konkurrencereglerne om misbrug af dominerende stilling.

Sagen er interessant for fortolkningen af flere helt centrale GDPR-regler, herunder hvornår en virksomhed kan anvende indgåelse af kontrakt som behandlingsgrundlag, og hvornår der i stedet kræves et udtrykkeligt samtykke. Det er også interessant, at Bundeskartellamt anvender GDPR sammen med konkurrencereglerne for, hvor bødeloftet for GDPR-overtrædelser er 4 % af global omsætning, er der i konkurrencereglerne et loft på 10 %.

Sagen drejer sig om, at Facebook ikke lever op til samtykkereglerne i GDPR, fordi al Facebooks brug og sammenkædning af brugernes data samles i én privatlivspolitik, som skal accepteres, før tjenesten kan anvendes. Det er kun tilladt efter GDPR i det omfang, behandlingen af persondata er strengt nødvendig for at levere tjenesten til brugeren. Når ikke al data er nødvendigt til at levere tjenesten, kræves et informeret og frivilligt samtykke til den yderligere brug af persondata. Det giver Facebook ikke mulighed for.

Bundeskartellamt går i afgørelsen hårdt til Facebooks forsvar om, at de har en legitim interesse i at drive deres sociale tjeneste, og at det også giver brugerne flere fordele. Hertil fastslår Bundeskartellamt, at Facebooks deling og indsamling af persondata fra og med tredjeparter ikke kan være afgørende for, at tjenesten leveres og drives som en forretning. I så fald ville enhver type behandling kunne anses at være nødvendig for driften af en social platform.

Om Bundeskartellamts kompetence til at behandle persondatareglerne som en del af konkurrencesager anføres i afgørelsen, at ingen af de i sagen adspurgte datamyndigheder anser GDPR som deres eksklusive kompetence, hvilket indtil videre betyder, at virksomheder kan få bøder for overtrædelse af begge regelsæt.

Da Facebook har en dominerende stilling på markedet for sociale netværk for private brugere og benytter denne position til at tvinge sine brugere til at acceptere privatlivsbetingelser, som er i strid med GDPR, er Bundeskartellamt nået frem til, at der er tale om en overtrædelse af konkurrencereglerne om misbrug af dominerende stilling. Facebook har anket afgørelsen til retten i Düsseldorf.

Læs hele afgørelsen her



**NIS PETER DALL**  
ADVOKAT (L), PARTNER  
(+45) 77 40 10 18  
NPD@NJORDLAW.COM



**PERNILLE KIRK ØSTERGAARD**  
ADVOKAT, SENIORSPECIALIST  
(+45) 77 40 11 74  
POS@NJORDLAW.COM