

Erhvervsstyrelsen
Langelinie Allé 17
2100 København Ø

Sendt pr. e-mail til FDI-screening@erst.dk

Vesterbrogade 32
1620 København V

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

Den 9. juni 2023

Høringssvar vedr. udkast til bekendtgørelse om procedurer for ansøgning om tilladelse til udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler samt anmeldelse af udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler m.v. (procedurebekendtgørelsen) samt udkast til bekendtgørelse om videregivelse af fortrolige oplysninger om visse udenlandske direkte investeringer m.v. i Danmark til andre myndigheder (fortrolighedsbekendtgørelsen)

Dette høringssvar er udarbejdet i samarbejde med Danske Advokaters fagudvalg for konkurrenceret og fagudvalg for selskabs- og finansieringsret. Høringssvaret skal ses i sammenhæng med lov om ændring af investerings screeningsloven og lov om Klagenævnet for Udbud (L 127, vedtaget den 2. juni 2023), hvor det bl.a. foreslås at indføre en faseopdelt sagsbehandling af alle ansøgninger og anmeldelser efter investerings screeningsloven.

Overordnede bemærkninger

Danske Advokater har enkelte bemærkninger til de forslåede ændringer af fortrolighedsbekendtgørelsen.

I forhold til procedurebekendtgørelsen mener Danske Advokater ikke, at de forslåede ændringer reelt udgør en på nogen måde mærkbar lempelse af oplysnings- og dokumentationskrav til ansøgninger og anmeldelser i fase 1, som ellers var blevet oplyst som en af baggrundene for introduktionen af den faseopdelte sagsbehandling.

Danske Advokater opfordrer Erhvervsministeren til at genoverveje mulighederne for yderligere at lempe oplysnings- og dokumentationskravene i fase 1.

Generelle bemærkninger til fortrolighedsbekendtgørelsen

Danske Advokater bemærker, at de foreslåede ændringer af fortrolighedsbekendtgørelsen vil medføre at Erhvervsstyrelsen og Erhvervsministeriet helt generelt efter fortrolighedsbekendtgørelsens § 2, stk. 3 vil kunne dele oplysninger med en bredere kreds end efter den nugældende fortrolighedsbekendtgørelse.

Efter den nugældende fortrolighedsbekendtgørelses § 2, stk. 3, nr. 25 kan oplysninger alene deles med "*Tilsynsmyndigheder for screening af udenlandske direkte investeringer i Unionen i andre EU-lande, EØS-lande eller i lande, med hvilke EU har indgået aftale, og som har ansvaret for tilsyn med udstedelse af tilladelser, godkendelser, registrering, undersøgelser og regeloverholdelse, under forudsætning af at modtagerne af oplysningerne alene anvender disse til varetagelsen af deres opgaver.*" I § 2, stk. 3, nr. 26 i den foreslåede version er dette udvidet til "*Tilsynsmyndigheder for screening af udenlandske direkte investeringer i andre EU-lande, EØS-lande og i allierede lande under forudsætning af, at modtagerne af oplysningerne alene anvender disse til varetagelsen af deres opgaver.*" En sådan udvidelse er betænkelig, da der er tale om fortrolige oplysninger, som ellers som udgangspunkt skal behandles fortroligt af Erhvervsstyrelsen. Det er desuden ganske uklart, hvordan det afgøres om et konkret land er et allieret land, og om oplysningerne derfor kan deles med det pågældende land. Det er heller ikke klart, hvorfor der er et behov for at kunne dele oplysningerne med tredjelande, som EU end ikke har indgået nogen aftaler med. Danske Advokater kan derfor ikke støtte at adgangen til at dele oplysningerne udvides yderligere til andre lande end de lande som allerede fremgår af den eksisterende procedurebekendtgørelse, herunder dem EU har indgået aftaler med.

Såfremt Erhvervsstyrelsen fastholder at der er behov for at kunne dele oplysningerne med andre lande end EU-lande og EØS-lande, finder Danske Advokater at der bør indsættes en pligt til at orientere investoren om hvilke konkrete lande, som Erhvervsstyrelsen finder at der er behov for at dele oplysningerne med.

Efter den nugældende fortrolighedsbekendtgørelses § 2, stk. 3, nr. 26 kan oplysninger alene deles med "*Europa-Kommissionens generaldirektorat for handel*". I § 2, stk. 3, nr. 27 i den foreslåede version er dette udvidet til hele Europa-Kommissionen helt generelt, og potentielt alle denne institutions ca. 32.000 ansatte. Det er betænkeligt, da der er tale om fortrolige oplysninger, som ellers som udgangspunkt skal behandles fortroligt af Erhvervsstyrelsen. Det er ikke klart, hvad behovet er for at udvide adgangen til den fulde Europa-Kommissionen. Såfremt Erhvervsstyrelsen og Erhvervsministeriet mener, at der er et behov for at kunne dele oplysninger i bredere omfang end blot med Europa-Kommissionens generaldirektorat for handel, bør udvidelsen alene ske til eksplicit angivne øvrige generaldirektorater, hvortil det konkret er påkrævet at kunne dele oplysningerne.

Generelle bemærkninger til procedurebekendtgørelsen

Lempede oplysnings- og dokumentationskrav

Det er blevet fremhævet – både i forbindelse med fremsættelsen af L 127 og ved fremsendelsen af høringsbrevet – at den faseopdelte sagsbehandling bl.a. vil medføre,

at der vil blive stillet færre oplysnings- og dokumentationskrav til ansøgninger og anmeldelser i fase 1.

På den baggrund har Danske Advokater set frem til at få indsigt i, hvilke oplysnings- og dokumentationskrav Erhvervsministeren foreslår lempet i forbindelse med ansøgninger og anmeldelser i fase 1.

På baggrund af udkastet til procedurebekendtgørelsen kan vi konstatere, at de oplysnings- og dokumentationskrav som er påkrævet under den nugældende procedurebekendtgørelse og som foreslås afskaffet eller udskudt til fase 2 ved forslaget til ny procedurebekendtgørelse er følgende:

- Generelt:
 - Kopi af eventuel aftale, herunder betinget aftale eller hensigtserklæring om at ville indgå en aftale om investeringen skal vedlægges ansøgningen eller anmeldelsen efter stk. 1. (*nugældende § 6, stk. 5*)
 - EU-notifikationsskema
- Om den påtænkte udenlandske investering:
 - Hvordan investeringen påtænkes finansieret, herunder eventuelle finansieringskilder. (*nugældende § 6, stk. 2, nr. 3*)
 - Oplysning om hvorvidt investeringen skal rapporteres i henhold til EU's fusionsforordning og/eller den danske funktionskontrol efter konkurrenceloven. (*nugældende § 6, stk. 2, nr. 7*)
- Om den danske virksomhed:
 - Virksomhedens eller enhedens branchekode (NACE-kode). (*nugældende § 6, stk. 3, nr. 5*)
- Om den udenlandske investor:
 - En beskrivelse af forretningsaktiviteter, herunder produkter, tjenesteydelser og forretningstransaktioner samt en beskrivelse af markedet for den udenlandske investors forretningsaktiviteter (f.eks. konkurrenter, markedsandel). For andre juridiske personer, jf. nr. 4, en beskrivelse af hovedaktiviteter i de sidste 5 år. (*nugældende § 6, stk. 4, nr. 5*)
- Særligt for greenfield-investeringer:
 - En beskrivelse af den danske målvirksomheds eller enheds forretningsaktiviteter, herunder markedsandel og væsentlige konkurrenter. (*nugældende § 7, stk. 2, nr. 2*)

Dog anser Danske Advokater det ikke som en lempelse af nogen reel praktisk betydning, at EU-notifikationsskemaet nu ikke skal indsendes ved fase 1 men først ved mulig fase 2 screening.

I forhold til oplysningerne om investeringen og oplysningerne om den udenlandske investor anerkender Danske Advokater, at der er tale om en lempelse af oplysningskravet i fase 1. Dog vil det opleves som en begrænset lempelse i praksis for de udenlandske investorer. Danske Advokater opfordrer Erhvervsministeren til at genoverveje mulighederne for at lempe oplysnings- og dokumentationskravene yderligere for den udenlandske investor i fase 1.

Danske Advokater mener ikke, at det at fjerne oplysningskravet om den danske målvirksomheds branchekode kan karakteriseres som en mærkbar lempelse. Danske Advokater opfordrer Erhvervsministeren til at genoverveje mulighederne for at lempe oplysnings- og dokumentationskravene for de danske målvirksomheder i fase 1.

Præ-screening

Danske Advokater ser positivt på, at muligheden for præ-screening opretholdes i udkastet til procedurebekendtgørelsen.

Danske Advokater vurderer, at der i forhold til offentlige kontrakter har vist sig at være et større behov for præ-screening for ordregivere end den nugældende procedurebekendtgørelse giver adgang til.

Det kan i praksis give anledning til væsentlig usikkerhed, om en offentlig kontrakt er en særlig økonomisk aftale som "vedrører særligt følsomme sektorer" og dermed er omfattet af kravet om forudgående tilladelse, ligesom det har væsentlig betydning for ordregivers tilrettelæggelse af udbudsprocessen mv.

En mulighed for præ-screening af offentlige kontrakter vil således kunne være et væsentligt værktøj for ordregivere til at opnå sikkerhed om, hvorvidt en potentielt omfattende screeningsproces skal indtænkes i udbudsprocessen og tidsplanen mv.

Danske Advokater foreslår på den baggrund, at muligheden for præ-screening udvides, så der er en vid adgang til præ-screening af offentlige kontrakter, der påtænkes udbudt.

Engelsk sagsbehandling

I medfør af den nugældende § 36 i investeringsscreeningsloven kan Erhvervsstyrelsen sagsbehandle og træffe afgørelse på engelsk, hvis den udenlandske investor ønsker det. Flere danske advokatkontorer oplyser, at en overvældende majoritet af alle indsendte ansøgninger/anmeldelser indsendes på Erhvervsstyrelsens engelske blanket med ønske om engelsk sagsbehandling og afgørelse.

Dog opleves det i praksis, at Erhvervsstyrelsen sender kommunikation om sagen på dansk, herunder fremsender opklarende spørgsmål, kvittering på fuldstændig ansøgning samt afgørelse på dansk på trods af ønsket om engelsk sagsbehandling. Ofte anmoder advokaterne på vegne af den udenlandske investor om en afgørelse på engelsk og vil i de fleste tilfælde indenfor nogle dage efter modtagelsen af den danske afgørelse modtage en engelsk sproget version. Disse dages forsinkelse for klienterne (som oftest ikke forstår dansk) kan dog undgås, hvis der sikres mere opmærksomhed på ønsket om engelsk sagsbehandling.

Danske Advokater foreslår at der tilføjes en bestemmelse i ansøgnings- og anmeldelsesblanketten, som understøtter muligheden for engelsk sagsbehandling, samt at der rent lavpraktisk tilføjes et afkrydsningsfelt om ønsket sagsbehandlingssprog gennem ansøgningsportalen på www.virk.dk.

Nye ansøgnings- og anmeldelsesblanketter

For at parterne, som er omfattet af investeringsscreeningsloven både i nuværende udformning og som vedtaget i L 127 og forslag til ny procedurebekendtgørelse, kan indrette sig efter reglerne, opfordrer Danske Advokater til, at Erhvervsstyrelsen hurtigst muligt og senest 14 dage forud for lovens ikrafttræden den 1. juli 2023 udsender den nye blanket, som skal benyttes til fase 1-screeninger.

Afsluttende bemærkninger:

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

Med venlig hilsen

Nikoline Sneholt
Juridisk konsulent
nsn@danskeadvokater.dk

Høringssvar til ændring af investeringscreeningslovens bekendtgørelser

Erhvervsstyrelsen og Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen har den 12. maj 2023 sendt høringskrivelse vedrørende udkast til en ændret bekendtgørelse om procedurer for ansøgning om tilladelse til udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler samt anmeldelse af udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler m.v. (procedurebekendtgørelsen) og udkast til bekendtgørelse om videregivelse af fortrolige oplysninger om visse udenlandske direkte investeringer m.v. i Danmark til andre myndigheder (fortrolighedsbekendtgørelsen).

Sund & Bælt Holding A/S takker for muligheden for at kommentere på ændringerne til de to bekendtgørelser.

Sund & Bælt Holding A/S har ikke bemærkninger til fortrolighedsbekendtgørelsen, men har følgende bemærkninger til procedurebekendtgørelsen.

-oOo-

Generelle betragtninger

Som nævnt i Sund & Bælts høringssvar af 30. marts 2023 er vi fortsat bekymrede for, om lovens intentioner er proportionale, og om den nye faseinddelte sagsbehandlingsproces er den mest hensigtsmæssige.

Dette skyldes blandt andet, at der fortsat er en betydelig usikkerhed forbundet med forståelsen af nogle af de mest centrale begreber i lovforslaget, fx definitionen af "kritisk infrastruktur" og "særlige økonomiske aftaler", og hermed også omfanget af lovens anvendelsesområde.

Af Erhvervsstyrelsens høringsnotat af 13. april 2023 fremgår, at lovforslaget ikke ændrer ved de gældende regler i forhold til definitionen og afgrænsningen af blandt andet "kritisk infrastruktur". Det er dog Sund & Bælts opfattelse, at der i den nugældende lov, herunder anvendelsesbekendtgørelsen, ikke er en tilstrækkelig klar afgrænsning af de centrale begreber.

Denne usikkerhed gør det vanskeligere for Sund & Bælt at afgive konkrete bemærkninger til procedurebekendtgørelsen, idet omfanget af lovens anvendelsesområde er afgørende for, i hvor høj grad Sund & Bælts fremtidige kontrakter vil være omfattet af loven, herunder hvordan – og i hvilket omfang – den faseopdelte ansøgningsproces vil falde sammen med udbudsprocessen. Sund & Bælt havde derfor gerne set, at anvendelsesbekendtgørelsen var sendt i høring

Sund & Bælts vigtigste opgave er at gøre det nemmere at være rejsende. Mere end 250.000 kunder benytter hver dag Sund & Bælts trafik anlæg, dvs. Storebæltsforbindelsen, Øresundsmotorvejen og Øresundsbanen med tilhørende stationer samt havnene i Odden, Ebeltoft, Spodsbjerg og Tårnsund. Sund & Bælt er et statsejet aktieselskab, der også gennemfører projekteringsarbejdet for en fast forbindelse over Femern Bælt med de tilhørende danske landanlæg. Koncernen ejer ligeledes BroBizz A/S, som tilbyder samlet elektronisk afregning for kørsel på betalingsveje i Skandinavien og Østrig.

samtidig, således at vi til brug for høringsvaret havde et samlet overblik over lovændringernes konsekvenser og omfang.

Sund & Bælt foreslår fortsat, at der udarbejdes konkrete retningslinjer til afklaring af de centrale begreber i loven, herunder "kritisk infrastruktur", "økonomisk aftale", "kontrol" mv., som kan hjælpe ordregiver identificere, hvilke kontrakter, der potentielt er omfattet af lovens anvendelsesområde.

Det kan blandt andet ske ved, at der som bilag til anvendelsesbekendtgørelsen udarbejdes en liste med eksempler på aftaler, som ikke anses for at vedrøre kritisk infrastruktur, alternativt at Erhvervsstyrelsen løbende offentliggør eksempler på aftaler, som styrelsen konkret har vurderet ikke var omfattet af lovens anvendelsesområde.

Investeringscreeningslovens påvirkning af udbudsprocessen

Det er overordnet Sund & Bælts opfattelse, at der i høj grad er behov for at indtænke, hvordan investeringscreeningsloven, herunder procedurebekendtgørelsen, harmonerer med de krav og procedurer, der stilles efter de udbudsretlige regler.

Det er Sund & Bælts opfattelse, at såfremt en udbudspligtig kontrakt er omfattet af lovens anvendelsesområde, vil dette indebære en ikke ubetydelig forlængelse af udbudsprocessen. En sådan forlængelse er forbundet med flere udfordringer.

- En forlængelse af udbudsprocessen vil blandt andet kræve, at ordregivere er nødsaget til at bede om lange vedståelser på 7-9 måneder, hvilket efter Sund & Bælts opfattelse kan blive særdeles vanskeligt i det nuværende marked, hvor priser på råvarer mv., ændrer sig markant og hurtigt.

Et krav om lange vedståelser kan således potentielt påvirke den fremtidige konkurrencesituation negativt, ligesom ukonditions-mæssige tilbud kan blive en realitet, som følge af, at tilbudsgivere ikke vil vedstå deres tilbud i den påkrævede periode.

- Herudover kan der opstå en situation, hvor ordregiver ikke kan lykkes med at indgå en kontrakt, hvis den vindende tilbudsgiver ikke får tilladelse fra Erhvervsstyrelsen, og tilbudsgiver nummer 2 ikke længere vedstår sit tilbud efter potentielt 165 dages sagsbehandling (både fase 1 og fase 2).

I et sådan tilfælde vil man som ordregiver være nødsaget til at påbegynde en ny udbudsproces, som igen må forventes at vare 8-15 måneder som følge af minimumsfristerne i udbudsloven, og en fornyet sagsbehandlingsproces ved Erhvervsstyrelsen skal gennemføres, hvilket potentielt kan vare 165 dage.

Sund & Bælt foreslår derfor, at særligt disse udbudsretlige problemstillinger inddrages i nærværende høringsproces om procedurebekendtgørelsen.

Præscreening

En måde, som kan forhindre en unødigt forsinkelse af udbudsprocessen er blandt andet, at man som ordregiver har mulighed for at få en præ-screening af selve kontrakten, således at ordregiver kan tilrettelægge udbudsprocessen efter, om kontrakten er omfattet af investeringscreeningsloven eller ej.

Det er Sund & Bælts opfattelse, at der fortsat vil være brug for præscreening. Det vil derfor være særdeles uhensigtsmæssigt, hvis muligheden for præscreening afskaffes, som følge af den indførte faseopdelte sagsbehandling.

Sund & Bælt kan derfor ikke støtte op om en afskaffelse af muligheden for præscreening. Sund & Bælt foreslår i den forbindelse, at reglerne om præscreening i procedurebekendtgørelsen placeres før kapitel 3, ligesom i den nuværende bekendtgørelse.

Dokumentationskravene i henholdsvis Fase 1 og Fase 2

Af de almindelige bemærkninger til lovforslaget fremgår, at et af formålene med indførelsen af en faseopdelte sagsbehandlingsproces er, at forenkle sagsbehandlingsprocessen ved blandt andet at stille færre oplysnings- og dokumentationskrav i Fase 1 end tidligere, samt reducere sagsbehandlingstiden fra 60 hverdage til 45 kalenderdage.

Sund & Bælt vurderer dog, at oplysnings- og dokumentationskravene i Fase 1, jf. udkast til procedurebekendtgørelsens §§ 5-7, ikke ændrer væsentligt på omfanget sammenlignet med oplysnings- og dokumentationskravene efter den nugældende procedurebekendtgørelse.

Sund & Bælt foreslår derfor, at man genovervejer om det i videre omfang, end hvad der er lagt op til i udkast til procedurebekendtgørelse, er muligt at stille færre oplysnings- og dokumentationskrav i Fase 1.

Oplysnings- og dokumentationskravene i Fase 1 bør således – af hensyn til en proportionalitetsbetragtning og af hensyn til en så kort sagsbehandlingstid som muligt – være begrænset til alene at omfatte de mest nødvendige oplysninger.

I den forbindelse bemærkes det, at Erhvervsstyrelsen kan kræve alle oplysninger fra ansøger eller anmelder, som er nødvendige for at vurdere, om det ansøgte eller anmeldte kan udgøre en trussel mod den nationale sikkerhed eller offentlige orden i Danmark, jf. lovforslagets § 14 c, stk. 1. En yderligere forenkling af oplysnings- og dokumentationskravene i Fase 1 vil således ikke afskære Erhvervsstyrelsen fra at kræve yderligere oplysninger i de tilfælde, hvor det konkret vurderes nødvendigt.

Det følger af lovforslagets § 14 b, stk. 5, at Erhvervsstyrelsens sagsbehandlingstid i Fase 1 er 45 kalenderdage, regnet fra det tidspunkt, hvor Erhvervsstyrelsen har meddelt ansøgeren eller anmelderen, at ansøgningen eller anmeldelsen er fuldstændig oplyst. Den forventede sagsbehandlingstid er til en vis grad ugenomsigtig og medfører, at det er uforudsigeligt på forhånd at beregne det forventede tidspunkt for en eventuel godkendelse fra Erhvervsstyrelsen. Denne uforudsigelighed vil påvirke en udbudsproces negativt, da det ikke er muligt for en ordregiver at estimere et forventet tidspunkt for kontraktindgåelse. Det vil også være vanskeligt for ordregiver at fastsætte en vedståelsesfrist for tilbuddene.

Af lovforslagets bemærkninger til § 14 b, fremgår, at overskridelse af fristen vil være uden retsvirkning. En overskridelse af fristen vil således ikke give anmelderen eller ansøgeren ret til at gennemføre investeringen, aftalen eller kontrakten, ligesom det er tilfældet i dag. Som følge af denne ændring i retstilstanden foreslås det også, at der stilles så få oplysnings- og dokumentationskrav i Fase 1, som muligt af hensyn til, at sagsbehandlingsfasen bliver så kort og effektiv som muligt.

Det foreslås endvidere, at der udarbejdes nye skabeloner, som klart og præcist beskriver hvilken dokumentation, som skal vedlægges i Fase 1, således at sagen i størstedelen af tilfældene er fuldstændig oplyst fra start, og Erhvervsstyrelsens sagsbehandlingsfrist på 45 kalenderdage begynder at løbe.

Evaluering af investeringsscreeningsloven

Afslutningsvist bemærkes det, at Sund & Bælt støtter op om, at Erhvervsministeriet iværksætter en evaluering af investeringsscreeningsloven i 2023. Sund & Bælt deltager meget gerne i eventuelle drøftelser herom.

-oOo-

Såfremt Erhvervsstyrelsen har uddybende spørgsmål til ovenstående, er Erhvervsstyrelsen velkommen til at kontakte undertegnede.

Ventlig hilsen

Sund & Bælt Holding A/S

Erhvervsstyrelsen
Langelinie Allé 17
2100 København Ø
Att.: Chefkonsulent Birgitte Spühler Hansen

Pr. mail: fdi-screening@erst.dk

8. juni 2023

Høring over udkast til procedurebekendtgørelsen og fortrolighedsbekendtgørelsen - Jeres sagsnr. 2023-5987 og 2023-7573

FSR – danske revisorer takker for modtagelsen af ovenstående bekendtgørelser i høring.

FSR – danske revisorer har ingen bemærkninger til forslagene, idet det dog forudsættes, at de oplysninger, revisorer i henhold til § 12 i procedurebekendtgørelsen kan anmodes om at afgive erklæring omkring, alene vedrører oplysninger, som revisorer kan afgive erklæring om rigtigheden af.

Med venlig hilsen

Michael Bo Hansen
Chefkonsulent

FSR – danske revisorer
Slotsholmsgade 1, 4. sal
DK - 1216 København K

Telefon +45 7225 5703
fsr@fsr.dk
www.fsr.dk

CVR. 55 09 72 16
Danske Bank
Reg. 9541
Konto nr. 2500102295



Banedanmarks høringsvar til udkast til ny procedurebekendtgørelse og ny fortrolighedsbekendtgørelse

06.06.2023

Martin Timm Jensen
Jura, Udbud & Bæredygtighed
Forvaltningsret & Generel jura
+45 40124479
MTJS@bane.dk

Banedanmark
Carsten Niebuhrs Gade 43
1577 København V
+45 8234 0000

banedanmark.dk
CVR: 1863 2276

Banedanmark bemærker, at listen over påkrævede oplysninger i procedurebekendtgørelsen ikke er fuldstændig. §§ 5-7 nævner flere steder "bl.a." hvilket gør det vanskeligt for ansøger, som skal fremsende en ansøgning til Erhvervsstyrelsen, at fastlægge hvilke oplysninger ansøger skal fremsende, før ansøgningen kan behandles, og fristen på de 45 kalenderdage begynder.

Med henblik på at få etableret en effektiv sagsbehandling under fase 1, bemærker Banedanmark, at det vil være hensigtsmæssigt at præcisere procedurebekendtgørelsen. Det bør fremgå, hvilke oplysninger der som udgangspunkt skal foreligge for, at en ansøgning anses for at være fuldstændig, og fristen for Erhvervsstyrelsens sagsbehandling under fase 1 dermed begynder at løbe. Derved vil man kunne reducere antallet af sagsbehandlingsskridt under fase 1. Dette vil forventelig være til gavn for både ansøgers transaktionsomkostninger, Erhvervsstyrelsens ressourcebrug og offentlige ordregiveres behov for effektive udbudsprocesser.

Usikkerhed hos ansøger omkring niveauet af oplysninger, som skal fremsendes med ansøgningen, vil alt andet lige medføre øgede transaktionsomkostninger i forbindelse med deltagelse i udbud. Disse omkostninger må forventes afspejlet i tilbudsgivers samlede pris.

Jo større usikkerhed, der er forbundet med hvilket tidspunkt en ansøger kan forvente at blive godkendt, og dermed kan indgå kontrakt med Banedanmark, jo længere tid må Banedanmark afsætte til gennemførelse af udbud.

Hertil kommer, at jo længere tid en ansøger afventer godkendelse til at indgå kontrakt, desto længere tid skal ansøger binde kapacitet, som denne skal have klar til at kunne levere på kontrakten.

Banedanmark er i øvrigt af den opfattelse, at det bør overvejes, hvorvidt det vil være muligt at etablere en proces, hvorved ansøgning om tilladelse til at indgå en særlig økonomisk aftale kan indsendes og behandles på et endnu tidligere tidspunkt, end tilfældet er efter den gældende ordning. Det vil således bidrage væsentligt til mulighederne for at tilrettelægge effektive processer for udbud af kontrakter, der kan være omfattet af investeringscreeningslovens tilladelseskrav, hvis kontraktindgåelsen ikke skal afvente gennemførelsen af en eventuel ansøgningsproces, som først kan iværksættes, når ordregiver har truffet sin tildelingsbeslutning.

IKA har bemærkninger til:

Bekendtgørelse om procedurer for ansøgning om tilladelse til udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler samt anmeldelse af udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler m.v. (Procedurebekendtgørelsen) og således ingen bemærkninger til:

Bekendtgørelse om videregivelse af fortrolige oplysninger om visse udenlandske direkte investeringer m.v. i Danmark til andre myndigheder (Fortrolighedsbekendtgørelsen), som også er en del af høringen.

Procedurebekendtgørelsens § 5

Det er leverandøren (den udenlandske aktør), som skal indgive anmeldelsen/ansøgningen om indgåelse af en særlig økonomisk aftale til Erhvervsstyrelsen. I den forbindelse skal følgende bl.a. oplyses, jf. Procedurebekendtgørelsens § 5, stk. 2:

- "...1) Formål og overordnet indhold.
2) Den omtrentlige værdi.
3) Dato for gennemførelse."*

IKAs bemærkning:

- Ift. pkt. nr. 3 bemærkes, at "Dato for gennemførelse" ikke er et begreb, som er fast defineret ud fra et udbuds- og/eller kontraktretligt perspektiv. Det er derfor uklart, om datoen, som skal anføres, fx er datoen for kontraktens ikrafttrædelse, dato for første levering, dato for overtagelse af et system (overtagelsesdagen). Uagtet hvilken af ovenstående, som er korrekt, er det imidlertid ofte ikke muligt for en leverandør at oplyse den specifikke dato herfor. Ikrafttrædelsesdatoen er typisk i kontrakten bestemt af visse faktorer, fx kan den udløsende faktor være begge parter underskrift. Den specifikke dato herfor er typisk ikke kendt af parterne på forhånd.

Desuden skal ansøgningen indeholde følgende oplysninger:

"...

- 3) Oplysninger om hvilken særlig følsom sektor eller aktivitet efter investeringscreeningslovens § 6, stk. 1, som målvirksomheden eller enheden hører under.*
- 4) En beskrivelse af den danske målvirksomheds eller enheds forretningsaktiviteter, herunder markedsandel og væsentlige konkurrenter."*

IKA's bemærkning:

- Ift. indgåelse af en kontrakt med ordregiver vil leverandør ikke være nærmest til at besvare disse spørgsmål. Særligt nr. 4 kan være vanskelig i praksis for en leverandør at udfylde, da en leverandør typisk ikke vil have denne indsigt i ordregivers organisation og "markedsandele". Bestemmelsen synes at være mere målrettet i ordlyd og indhold en direkte investering snarere end særlige økonomiske aftaler.

I stk. 4 anvendes desuden en ordlyd, som kan give anledning til tvivl.

"Stk. 4. Oplysninger efter stk. 1 om den direkte investor omfatter bl.a. følgende:"

IKA's bemærkning:

- Det er uklart, bestemmelsen både vedrører direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler, da loven generelt anvender terminologien "en udenlandsk direkte investor" ifm. udenlandske direkte investeringer og blot "en udenlandsk investor" ved bestemmelser om særlige økonomiske aftaler.

En ansøgning skal desuden indeholde følgende oplysninger, jf. stk. 4, nr. 2:

2) Den direkte investors ejerforhold, herunder beskrivelse og diagram over hele ejerkæden med angivelse af ejerandele og stemmerettigheder for hver ejer i ejerkæden efter den forventede gennemførelse af den udenlandske direkte investering eller særlige økonomiske aftale.

Min bemærkning:

- Der er umiddelbart ikke en bagatelgrænse for ejerandelen, som skal beskrives i ejerkæden. Det følger i hvert fald ikke af bestemmelsen. Det kan derfor være potentielt være et meget stort og komplekst diagram, som ikke nødvendigvis skaber værdi, hvis der er tale om et væsentligt antal ejere, som kun besidder en meget lille ejerandel og stemmerettigheder. Hvordan skal bestemmelsen håndteres af fx en børsnoteret virksomhed?

Procedurebekendtgørelsens § 8

Følgende gælder ift., hvis Erhvervsstyrelsen indleder en fase 2-screening (mere dybdegående screening):

"Indleder Erhvervsstyrelsen en fase 2-screening af en ansøgning eller anmeldelse efter investeringscreeningslovens § 14 a, stk. 3, kan Erhvervsstyrelsen bl.a. anmode om følgende oplysninger:

1) Kopi af relevante aftaledokumenter f.eks. hensigtserklæringer eller betinget aftale."

IKAs bemærkning:

- Det bør præciseres, at alle nødvendige sikkerhedsforanstaltninger iagttages ved en sådan anmodning fra Erhvervsstyrelsen. Hvis kontrakten fx er klassificeret efter Sikkerhedscirkulæret eller i øvrigt indeholder følsom og/eller forretningskritisk information, vil Erhvervsstyrelsen behandle kontrakten efter de regler, som er fastsat herom, så det fx kun er medarbejdere, som har en gældende sikkerhedsgodkendelse til det fastsatte niveau, der har adgang til kontrakten, ligesom kontrakten opbevares på en måde, som sikrer den fortrolighed mv.

Hørings svar vedrørende bekendtgørelser til investerings screeningsloven

Erhvervsstyrelsen har den 12. maj 2023 sendt udkast til bekendtgørelse om procedurer for ansøgning om tilladelse til udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler samt anmeldelse af udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler m.v. (procedurebekendtgørelsen) samt udkast til bekendtgørelse om videregivelse af fortrolige oplysninger om visse udenlandske direkte investeringer m.v. i Danmark til andre myndigheder (fortrolighedsbekendtgørelsen) i høring.

Ørsted takker for muligheden for at kommentere forslagene til de reviderede bekendtgørelser og har de nedenfor anførte generelle og specifikke bemærkninger til procedurebekendtgørelsen.

1. *Generelle bemærkninger til procedurebekendtgørelsen*

Reglerne om klarhed i lovgivningen gælder også for bekendtgørelser. Procedurebekendtgørelsen fastsætter bl.a. regler for hvilke oplysninger, som skal være indeholdt i ansøgninger og anmeldelser. Ørsted har i den forbindelse noteret, at termen "blandt andet" anvendes gentagende gange, når det i procedurebekendtgørelsen beskrives hvilke oplysninger, der skal indleveres for at ansøger/anmelder har afleveret en fuldstændig ansøgning eller anmeldelse.

Anvendelse af termen "blandt andet" er ikke egnet til at skabe klarhed over de omfattede oplysninger, der er nødvendige for at kunne indgive en fuldstændig ansøgning eller anmeldelse i fase 1, og den bør derfor ikke fremgå af procedurebekendtgørelsens §§ 5, 6 og 7. Ørsted opfordrer til, at man fra lovgivers side laver en udtømmende liste over oplysninger, der skal indleveres, hvilket også kendes fra anden lovgivning, herunder konkurrencelovgivningen, for dermed at sikre den fornødne klarhed.

Ørsted finder det herudover bekymrende, at der generelt ikke er en **orienteringspligt** rettet imod ansøger/anmelders aftalepart i forbindelse med Erhvervsstyrelsens fase 1 og fase 2 behandling. Orientering om indhold af; ansøgninger/anmeldelser, anmodning

om yderligere oplysninger, eventuelle vilkår og afslag samt tidsplan for processen er alle væsentlige oplysninger, som har stor betydning for aftaleparten og dennes rettidige reaktionsmuligheder, både kommercielt og i udbudsretlig henseende. Ørsted foreslår, at en sådan orienteringspligt indarbejdes i investeringsscreeningsloven eller i procedurebekendtgørelsen og ikke kun i § 4 som foreslået nedenfor.

2. Specifikke bemærkninger til procedurebekendtgørelsen

Til udkastets § 4

Af § 4 fremgår kravene til hvordan digital ansøgning og anmeldelse indgives til Erhvervsstyrelsen.

Ørsted finder det bekymrende, at ansøger/anmelders aftalepart ikke har ret til nogen **indsigt i ansøgnings/anmeldelses-processen**. Det foreslås derfor, at der indsættes et nyt § 4, stk. 5, hvorefter kopi af ansøgningen/anmeldelsen skal sendes til den berørte aftalepart samtidig med indgivelse til Erhvervsstyrelsen og at aftaleparten ligeledes skal orienteres, såfremt Erhvervsstyrelsen anmoder om yderligere oplysninger, og når denne meddeler, at ansøgningen/anmeldelsen er fuldstændig.

Til udkastets § 5

Af § 5 fremgår, at ansøgning om tilladelse efter §§ 5, 7, 9a eller 9b og anmeldelse om godkendelse efter §§ 10 eller 11 skal indeholde de i stk. 2-6 og §§ 6 eller 7 nævnte oplysninger.

I forhold til den nugældende bekendtgørelse er **oplysningskravet ikke væsentligt begrænset**. Ørsted foreslår, at der bibeholdes en opdeling af oplysningskravene alt efter, om det drejer sig om en ansøgning/anmeldelse af en særlig økonomisk aftale eller en investering. Af stk. 3 i forslaget fremgår således, at aftaleparten, som skal ansøge om tilladelse i en særlig økonomisk aftale, skal afgive en række oplysninger om "målvirksomheden", herunder dennes samlede ejerkæde, særlig følsomme sektorer eller aktiviteter for målvirksomheden, målvirksomhedens eller enhedens forretningsaktiviteter, markedsandel og væsentlige konkurrenter.

Der er dermed for en betydelig del af de af loven omfattede aftaler ikke tale om, at den faseopdelte sagsbehandling medfører, at der stilles væsentligt færre oplysnings- og dokumentationskrav til ansøgninger og anmeldelser i fase 1.

Ørsted er uforstående overfor behovet for og formålet med de oplysninger, som skal afgives i forbindelse med indlevering af en ansøgning eller anmeldelse af en særlig økonomisk aftale eller en aftale omfattet af reglerne for aftaler vedrørende energien.

Ørsted mener endvidere, at det er særdeles uklart hvilke oplysninger, der efter bekendtgørelsens ordlyd skal indleveres om "målvirksomheden", ligesom det er uklart hvem "målvirksomheden" er i relation til en særlig økonomisk aftale, hhv. en aftale vedrørende energien. I bekendtgørelsen er det eksempelvis ikke defineret, hvad der skal forstås ved den danske målvirksomheds eller enheds "markedsandel". En målvirksomhed kan være til stede på flere "markeder", der kan defineres og opgøres forskelligt alt efter sammenhængen. Det er ikke klart, hvilken sammenhæng opgørelsen af en målvirksomheds "markedsandel" har i forhold til investeringsscreeningslovens formål og konkret hvilket marked der er tale ved eksempelvis indgåelse af en

serviceaftale med en underleverandør eller en aftale om levering af koncernydelser. Hvis en "målvirksomhed" kan være en del af staten, en kommune eller statslig institution, er det også langt fra klart i hvilken sammenhæng fx. kommunens "markedsandel" skal opgøres.

At kunne afgive korrekte oplysninger om markedsandele på et relevant marked forstået som et marked, der er berørt af en privatretlig transaktion, forudsætter endvidere efter konkurrence- og fusionskontrolreglerne detaljerede juridiske og økonomiske analyser, ofte med bistand fra eksterne juridiske rådgivere på både købers og sælgers side. Der er således ikke kun tale om opgørelse af en ejerandel eller oversigt over en koncernstruktur. Ørsted er af den opfattelse, at kravet om oplysning om eksempelvis "målvirksomhedens markedsandel og konkurrenter" vanskeliggør ansøgers muligheder for at kunne indgive en fuldstændig ansøgning/anmeldelse, fører til unødigt ekstraarbejde for ansøger/anmelder og målvirksomheden, og med risiko for forsinkelse af godkendelse i fase 1.

Også i relation til oplysningskravene efter § 5, stk. 4, er der visse uklarheder. Eksempelvis anvendes begreberne "ejer" og "ejer kæden"; men det er uklart, om det er enhver aktionær, interessent mv., eller er det alene er de ejere, der har kontrol/bestemmende indflydelse. Hvis det er enhver "ejer" i fx "ejer kæden" kan det være en helt uoverstigelig opgave at få klarlagt dette. Det er heller ikke oplagt, hvilket formål det tjener at identificere de ultimative ejer af en ejer, der har 2 % af selskabskapitalen, og at oplysningskravets omfang står mål med et sådant ukendt formål.

Af ovennævnte grunde **opfordrer Ørsted til, at oplysningskravet på disse punkter fjernes** for ansøgninger og anmeldelser af særlige økonomiske aftaler og aftaler vedrørende energigøen.

Til udkastets § 7

Af § 7 fremgår, at ansøgning om tilladelse efter § 7 eller anmeldelse om godkendelse efter § 11 af en særlig økonomisk aftale, skal indeholde de oplysninger, der er oplyst i stk. 1-3 i bestemmelsen.

Ørsted støtter ud fra en grundsætning om proportionalitet og operabilitet, at oplysningskravene i bekendtgørelsen begrænses til nødvendige oplysninger. Det virker dog ikke logisk, at oplysningskravene indeholdt i § 7 alene omfatter tilladelser efter § 7 eller anmeldelser om godkendelse efter § 11 uden deslige at omfatte tilladelser efter § 9a eller § 9b.

-oo0oo-

Såfremt Erhvervsstyrelsen har uddybende spørgsmål til Ørsteds høringsvar og forslagene heri, så er Erhvervsstyrelsen meget velkommen til at kontakte undertegnede.

Med venlig hilsen
Ørsted

Pernille Hollerup
Head of Financial Reg., Competition & Tender Law

pholl@orsted.com
Tlf. +4599552052

Vibeke Fjendbo-Sibbesen

Fra: Birgitte Spühler Hansen <BirHan@erst.dk>
Sendt: 12. maj 2023 13:57
Til: Vibeke Fjendbo-Sibbesen; Phillip Siomka
Cc: Nikolaj Slot Simonsen
Emne: Høringssvar fra Datatilsynet - bekendtgørelsen

Opfølgingsflag: Opfølgning
Flagstatus: Afmærket

Til sagen

Morten Gjermundsbo, Datatilsynet, har d.d. oplyst, at de ikke har bemærkninger til de to bekendtgørelser.

Mvh Birgitte

Vibeke Fjendbo-Sibbesen

Fra: 19kontor@rigsrevisionen.dk
Sendt: 17. maj 2023 09:27
Til: FDI Screening
Emne: Høringssvar vedr. investeringsscreeningsloven - høring vedr. udkast til ny procedurebekendtgørelse og ny fortrolighedsbekendtgørelse. Frist for høringssvar den 9. juni 2023 kl. 12.

Erhvervsstyrelsen har den 12. maj 2023 sendt udkast til ny procedurebekendtgørelse og ny fortrolighedsbekendtgørelse vedr. investeringsscreeningsloven i høring.

Ministeriernes forpligtelse til at høre Rigsrevisionen er fastlagt af rigsrevisorloven, §§ 7 og 10 (Lovbekendtgørelse nr. 101 af 19/01/2012) og angår revisions- og/eller regnskabsforhold, der kan have betydning for Rigsrevisionens opgaver.

Vi har gennemgået de to bekendtgørelser og kan konstatere, at de ikke omhandler revisions- eller regnskabsforhold i staten eller andre offentlige virksomheder, der revideres af Rigsrevisionen.

Vi har derfor ikke behandlet henvendelsen yderligere.

Med venlig hilsen

Mette E. Matthiasen
Specialkonsulent



Landgreven 4
DK-1301 København K

Tlf. +45 33 92 84 00
Dir. +45 33 92 85 73
mem@rigsrevisionen.dk

www.rigsrevisionen.dk

Læs om Rigsrevisionens behandling af personoplysninger [her](#)

Fra: FDI Screening <fdi-screening@erst.dk>

Sendt: 12. maj 2023 10:43

Emne: Investeringsscreeningsloven - høring vedr. udkast til ny procedurebekendtgørelse og ny fortrolighedsbekendtgørelse. Frist for høringssvar den 9. juni 2023 kl. 12.

Til samtlige høringsparter

Hermed sendes udkast til udkast til bekendtgørelse om procedurer for ansøgning om tilladelse til udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler samt anmeldelse af udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler m.v. (procedurebekendtgørelsen) samt udkast til bekendtgørelse om videregivelse af fortrolige oplysninger om visse udenlandske direkte investeringer m.v. i Danmark til andre myndigheder (fortrolighedsbekendtgørelsen) i høring.

Vibeke Fjendbo-Sibbesen

Fra: Foreningen af Rådgivende Ingeniører <fri@frinet.dk>
Sendt: 16. maj 2023 10:47
Til: FDI Screening
Emne: SV: Investeringscreeningsloven - høring vedr. udkast til ny procedurebekendtgørelse og ny fortrolighedsbekendtgørelse. Frist for høringssvar den 9. juni 2023 kl. 12.

FRI takker for muligheden for at afgive høringssvar på ovenstående høring.

Vi har ingen bemærkninger til den, da den ikke direkte påvirker rammebetingelserne for rådgivende ingeniørvirksomheder.

Med venlig hilsen

Ulrik Ryssel Albertsen



Erhvervspolitisk Chef
Foreningen af Rådgivende Ingeniører

Fra: FDI Screening <fdi-screening@erst.dk>
Sendt: 12. maj 2023 10:43
Emne: Investeringscreeningsloven - høring vedr. udkast til ny procedurebekendtgørelse og ny fortrolighedsbekendtgørelse. Frist for høringssvar den 9. juni 2023 kl. 12.

Du får ikke ofte mails fra fdi-screening@erst.dk. [Få mere at vide om, hvorfor dette er vigtigt](#)

Til samtlige høringssvarter

Hermed sendes udkast til udkast til bekendtgørelse om procedurer for ansøgning om tilladelse til udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler samt anmeldelse af udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler m.v. (procedurebekendtgørelsen) samt udkast til bekendtgørelse om videregivelse af fortrolige oplysninger om visse udenlandske direkte investeringer m.v. i Danmark til andre myndigheder (fortrolighedsbekendtgørelsen) i høring.

Erhvervsstyrelsen skal anmode om at modtage eventuelle bemærkninger til bekendtgørelserne **senest den 9. juni 2023 kl. 12.**

Høringssvar bedes sendt pr. mail til: FDI-screening@erst.dk,

Bemærk:

Eventuelle spørgsmål til de to udkast til bekendtgørelser kan rettes til FDI-screening@erst.dk, viosha@erst.dk, og birhan@erst.dk.

Høringsmaterialet er desuden tilgængeligt på www.høringsportalen.dk

Med venlig hilsen

Birgitte Spühler Hansen

Vibeke Fjendbo-Sibbesen

Fra: Hanne Aaskov Paroli <HAPA@kl.dk>
Sendt: 30. maj 2023 14:44
Til: FDI Screening
Emne: Investeringscreeningsloven - Høring vedr. udkast til ny procedurebekendtgørelse og ny fortrolighedsbekendtgørelse

Til Erhvervsstyrelsen

KL har ingen bemærkninger til "Investeringscreeningsloven - Høring vedr. udkast til ny procedurebekendtgørelse og ny fortrolighedsbekendtgørelse".

Med venlig hilsen
Hanne Aaskov Paroli

Chefsekretær
Jura & EU



Weidekampsgade 10
Postboks 3370
2300 København

D +45 3370 3495
E HAPA@kl.dk

T +45 3370 3370
W kl.dk



Klik på banner for at læse mere og tilmelde dig.



FDI-screening
Erhvervsstyrelsen
FDI-screening@erst.dk

Hørings svar fra Grønlands Selvstyre

Brevdato: 08-06-2023
Sagsnr. 2023 - 13342
Akt id. 23046603
P. O. Box 1037
3900 Nuuk
Tel. (+299) 34 50 00
Fax (+299) 34 63 50
E-mail: oed@nanoq.gl
www.naalakkersuisut.gl

Tak for muligheden for at afgive hørings svar om udkast til de to bekendtgørelser:

- bekendtgørelse om procedurer for ansøgning om tilladelse til udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler samt anmeldelse af udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler m.v. (procedurebekendtgørelsen) og
- bekendtgørelse om videregivelse af fortrolige oplysninger om visse udenlandske direkte investeringer m.v. i Danmark til andre myndigheder (fortrolighedsbekendtgørelsen).

Grønlands Selvstyre har ingen bemærkninger til de konkrete udkast til bekendtgørelser, da hverken investerings screeningsloven eller bekendtgørelser udstedt med hjemmel i loven (uden en særlig regel herom) gælder for Grønland.

Inussiarnersumik inuulluaqqusillunga
Med venlig hilsen

Marie Færch (Finansdepartementet)
Toqq/direkte 34 54 08
marf@nanoq.gl

FDI Screening

Fra: Helge Birkerod Aaquist <hba@bsf.dk>
Sendt: 9. juni 2023 14:17
Til: FDI Screening
Emne: Høringssvar. Jeres Sag nr.: 2023-5987 og 2023-7573

Høringssvar til udkast til bekendtgørelse om procedurer for ansøgning om tilladelse til udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler samt anmeldelse af udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler m.v. (procedurebekendtgørelsen) samt udkast til bekendtgørelse om videregivelse af fortrolige oplysninger om visse udenlandske direkte investeringer m.v. i Danmark til andre myndigheder (fortrolighedsbekendtgørelsen)

Byggeskadefonden har læst bekendtgørelserne og har ingen bemærkninger.

Venlig hilsen

Helge Birkerod Aaquist

Juridisk konsulent
2215 5395 · hba@bsf.dk

Byggeskadefonden
Studivestvej 50
1554 København V
3376 2000 · bsf@bsf.dk · <https://www.bsf.dk>

 **BYGGESKADEFONDEN**