

Sag C-468/24**Sammendrag af anmodning om præjudiciel afgørelse i henhold til artikel 98, stk. 1, i Domstolens procesreglement****Dato for indlevering:**

3. juli 2024

Forelæggende ret:

Landesgericht St. Pölten (Østrig)

Afgørelse af:

19. juni 2024

Appellant:

SR

Appelinstævnt:

Netz Oberösterreich GmbH

Hovedsagens genstand

Sagsøgeren, Netz Oberösterreich GmbH, er et eltransmissionsselskab. Sagsøgte, SR, aftager – i henhold til en transmissionsaftale med sagsøgeren – elektricitet via sagsøgerens net fra en tredje virksomhed. Sagsøgeren nedlagde med sit søgsmål i første instans ved Bezirksgericht Tulln (Østrig) (distriktsdomstolen i Tulln, Østrig) påstand om, at sagsøgte skulle pålægges at tolerere installation af en intelligent elmåler. Den forelæggende ret, Landesgericht St. Pölten (Østrig) (den regionale domstol i St. Pölten, Østrig), behandler sagen efter sagsøgtes appel til prøvelse af dommen i første instans.

Den præjudicielle anmodnings art og genstand

Med den præjudicielle anmodning i henhold til artikel 267 TEUF anmoder den forelæggende ret Domstolen om fortolkning af forskellige EU-retlige bestemmelser inden for områderne energi, miljø og forbrugere, forbrugerbeskyttelse, beskyttelse af personoplysninger, regulering af digitale tjenester samt informations- og kommunikationsteknologi.

Præjudicielle spørgsmål

1. Skal artikel 22 i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv (EU) 2019/944 af 5. juni 2019 om fælles regler for det indre marked for elektricitet og om ændring af direktiv 2012/27/EU (herefter »direktiv 2019/944«) sammenholdt med bilag II til dette direktiv fortolkes således, at en systemoperatør skal tage hensyn til en slutkundes ønske om ikke at modtage en intelligent måler og i så fald er forpligtet til i stedet for et intelligent målersystem at udstyre slutkunden med en konventionel måler?
2. Skal artikel 2, stk. 1, i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2014/32/EU af 26. februar 2014 om harmonisering af medlemsstaternes love om tilgængeliggørelse på markedet af måleinstrumenter (herefter »direktiv 2014/32«), som nærmere definerer et »måleinstrument« som omhandlet i de instrumentspecifikke bilag III til XII (elforbrugsmålere (MI-003)) sammenholdt med artikel 20, litra b) og c), og artikel 23, stk. 3, i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv (EU) 2019/944 af 5. juni 2019 (direktiv 2019/944) fortolkes således, at den er til hinder for en national bestemmelse (§ 7, stk. 1, nr. 31, i Elektrizitätswirtschafts- und organisationsgesetz 2010 som ændret ved BGBl I, nr. 17/2021, (lov om elektricitetssektoren og elektricitetsværket, herefter »EIWOG«), som ikke stiller konkrete krav til måleinstrumenters datasikkerhed?
3. Skal der ved fortolkningen af artikel 20, litra b) og c), artikel 21, stk. 1, litra a), og artikel 23, stk. 3, i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv (EU) 2019/944 af 5. juni 2019 (direktiv 2019/944) også tages hensyn til artikel 6, stk. 1, i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 1999/34 (EF) af 10. maj 1999 (herefter »direktiv 1999/34/EF«)?
4. Skal artikel 5, stk. 3, i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2002/58/EF af 12. juli 2002 om behandling af personoplysninger og beskyttelse af privatlivets fred i den elektroniske kommunikationssektor (Direktiv om databeskyttelse inden for elektronisk kommunikation, herefter »direktiv 2002/58/EF«) fortolkes således, at begrebet »elektronisk kommunikationsnet« også finder anvendelse på et elnet, gennem hvilket der overføres data (forbrugsdata, metadata, personlige identifikatorer) i henhold til formålene i artikel 20, litra b) og c), artikel 21, stk. 1, litra a), og artikel 23, stk. 3, i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv (EU) 2019/944 af 5. juni 2019 (direktiv 2019/944)?
5. Skal artikel 5, stk. 1, litra f), artikel 13 og artikel 32, stk. 2), i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) 2016/679 af 27. april 2016 om beskyttelse af fysiske personer i forbindelse med behandling af personoplysninger og om fri udveksling af sådanne oplysninger og om ophævelse af direktiv 95/46/EF (generel forordning om databeskyttelse) og artikel 7 og artikel 8, stk. 1 og 2, i Den Europæiske Unions charter om grundlæggende rettigheder (2000/C 364/01) (herefter »chartret«) fortolkes således, at de er til hinder for en national bestemmelse (§ 1, stk. 6, i Intelligente Messgeräte-Einführungsverordnung, BGBl. II, nr. 138/2012 som ændret ved BGBl II nr. 9/2022 af 13.1.2022 (bekendtgørelse

om indførelse af intelligente målersystemer, herefter »IME-VO«), hvorefter kun den respektive konfiguration af aflæsningsintervallet skal være synlig for slutkunden, men ikke, om systemoperatøren har registreret en »konkret hændelse« (EIWOG's § 84a, stk. 1) og hentet slutkundens data forud for det fastlagte interval?

6. Skal retspraksis fra Den Europæiske Menneskerettighedsdomstol vedrørende EMRK's artikel 8 – henset til artikel 52, stk. 3, i og stk. 5 i præambelen til Den Europæiske Unions charter om grundlæggende rettigheder (2000/C 364/01) (chartret), og forklaringerne til chartrets artikel 7 – inddrages med henblik på fortolkningen af artikel 20, litra b) og c), artikel 21, stk. 1, litra a), og artikel 23, stk. 3, i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv (EU) 2019/944 af 5. juni 2019 (direktiv 2019/944)?

Anførte nationalretlige forskrifter

EIWOG's § 2 (liste over de EU-retsakter, som gennemføres ved denne lov – relevant i den foreliggende sag: direktiv 2009/72)

EIWOG's § 7, stk. 1, nr. 31, fastsætter:

»(1) I denne forbundslov forstås ved: [...]

31. »intelligent målersystem«: en teknisk anordning, som uden unødigt forsinkelse måler det faktiske energiforbrug og den faktiske forbrugsperiode, og som råder over tovejsdatatransmission, som kan fjernaflæses«.

EIWOG's § 83 bestemmer:

»Intelligente målersystemer

(1) Forbundsministeren for klimabeskyttelse, miljø, energi, mobilitet, innovation og teknologi kan efter at have foretaget en cost-benefit-analyse fastsætte indførelse af intelligente målersystemer. [...] Såfremt der udstedes en sådan bekendtgørelse, skal systemoperatørerne forpligtes til at udstyre slutkunderne, hvis forbrug ikke måles ved hjælp af en belastningsprofilmåler, med intelligente målersystemer, underrette dem om indførelsen, særligt forholdene omkring omkostninger og net, databeskyttelse og datasikkerhed og forbrugsudvikling hos slutkunderne, og uden unødigt forsinkelse informere slutkunderne om monteringen af et intelligent målersystem samt de dermed forbundne rammevilkår. I forbindelse med de ved bekendtgørelsen fastsatte krav til installation af intelligente målersystemer skal systemoperatøren tage hensyn til en slutkundes ønske om ikke at modtage et intelligent målersystem. [...]

(2) Reguleringsmyndigheden fastsætter ved bekendtgørelse de krav, som disse intelligente målersystemer skal opfylde [...]. Bekendtgørelsen skal som minimum foreskrive de minimumsfunktioner, som intelligente målersystemer skal indeholde

for at opfylde de opgaver, der er fastlagt i stk. 3-5 samt i § 84 og § 84a. De intelligente målersystemer skal som minimum udformes således, at det er muligt at foretage måling og lagring af målerstanden med et interval på 15 minutter, værdierne lagres i 60 kalenderdage i det intelligente målersystem, det er muligt at fjernaflæse de måledata, der er lagret i systemet, via en tovejskommunikationsgrænseflade samt at fjernafbryde og -frigive anlægget, og at det er muligt for slutkunden at hente data via en envejskommunikationsgrænseflade. [...] Intelligente målersystemers drift samt deres kommunikation, også til eksterne enheder, skal sikres i henhold til det anerkendte tekniske stade for at sikre, at uberettigede ikke har adgang ud over den aktuelle målerstand. Driften af intelligente målersystemer skal opfylde de måler- og kalibreringsretlige og databeskyttelsesretlige bestemmelser samt det anerkendte tekniske stade.

(3) Displayet på det intelligente målersystem skal som standard konfigureres således, at kun den aktuelle målerstand kan aflæses. Med henblik på kontrol af yderligere afregningsrelevante data, som er lagret i målersystemet, skal det intelligente målersystems display efter kundens ønske frigives således, at det er muligt at kontrollere disse data ved hjælp af selve det intelligente målersystems display. Denne frigivelse skal ske gratis og uden uforholdsmæssig ekstra indsats for slutkunden. [...]

[...]

(5) Systemoperatørens forpligtelse til at sikre de måleværdier, der er lagret i det intelligente målersystem, mod tilgang fra uberettigede som omhandlet i stk. 2 gælder tilsvarende for alle andre grænseflader i systemet.

[...]«

EIWOG's § 84a, stk. 1, foreskriver:

»(1) Systemoperatøren må kun aflæse og anvende slutkundernes kvartersværdier efter udtrykkeligt samtykke fra slutkunden eller med henblik på at opfylde pligter i henhold til en leveringsaftale, som kunden har valgt, og som er baseret på kvartersværdier. Desuden må systemoperatører i begrundede konkrete tilfælde også aflæse disse data fra det intelligente målersystem uden slutkundens samtykke, hvis dette er absolut nødvendigt for at opretholde en sikker og effektiv drift af nettet. De pågældende data skal straks slettes, når de ikke længere er nødvendige for at opfylde formålet. [...] I tilfælde af aflæsning af kvartersværdierne uden samtykke skal slutkunden oplyses herom uden unødigt forsinkelse.«

Intelligente Messgeräte-Anforderungs-Verordnung (bekendtgørelse om krav til intelligente målersystemer, herefter »IMA-VO«)

Intelligente Messgeräte-Einführungsverordnung (bekendtgørelse om indførelse af intelligente målersystemer, herefter »IME-VO«)

IME-VO's § 1 bestemmer:

»(1) Enhver systemoperatør [...] skal [...] inden for det teknisk mulige inden udgangen af 2024 udstyre mindst 95% af de målepunkter, der er tilsluttet til operatørens net, som intelligente målersystemer (EIWOG 2010's § 7, stk. 1, nr. 31) i henhold til kravene i [...] [IMA-VO], idet der skal tages hensyn til kabelbundet transmission.

[...]

(4) Systemoperatørerne skal uden unødigt forsinkelse informere slutkunderne om installation af et intelligent målersystem samt de hertil knyttede rammevilkår. [...]

[...]

(6) Såfremt en slutkunde afviser måling ved hjælp af et intelligent målersystem, skal systemoperatøren opfylde dette ønske. Systemoperatøren skal i så fald konfigurere målersystemer, som skal installeres eller allerede er installeret, således, at der ikke lagres og overføres måneds-, døgn- og kvartersværdier, og at afbryderfunktionen samt effektbegrænsningsfunktionen er deaktiveret, idet den respektive konfiguration af funktionerne skal være synlig for slutkunden på målersystemet. Det skal være muligt at aflæse og overføre målerstanden, som er nødvendig med henblik på afregningsformål eller forbrugsbegrænsning, og, såfremt målersystemet teknisk er i stand til dette, den højeste gennemsnitlige kvartersbelastning (effekt) inden for et kalenderår. Digitale målersystemer, som er konfigureret på denne måde, medregnes i de i stk. 1 fastsatte målforpligtelser, hvis de opfylder kravene i [IMA-VO] ved den respektive aktivering henholdsvis programmering, som efter slutkundens ønske skal foretages omgående.

[...]«

§ 4, stk. 1, i Datenschutzgesetz (databeskyttelsesloven)

Anførte EU-retlige forskrifter

Artikel 19, stk. 2, artikel 20, litra b) og c), artikel 21, stk. 1, litra a), artikel 22, artikel 23, stk. 3, og bilag II til **direktiv 2019/944**

Artikel 2, stk. 1, og bilag III til XII til **direktiv 2014/32**

Artikel 6, stk. 1, i **direktiv 1999/34**

Artikel 5, stk. 3, i **direktiv 2002/58**

Direktiv 95/46/EF

Artikel 4, artikel 5, stk. 1, litra f), artikel 13 og artikel 32, stk. 2, i **databeskyttelsesforordningen**

Præambelens stk. 5, artikel 6, artikel 7, artikel 8, stk. 1 og 2, artikel 21, artikel 47 og artikel 52, stk. 3, i **chartret**

Artikel 3, stk. 11, og bilag I, stk. 2, i **direktiv 2009/72**

Kort fremstilling af de faktiske omstændigheder og retsforhandlingerne

- 1 Sagsøgeren er elnetoperatør i Niederösterreich. Sagsøgte aftager på sin bopæl i henhold til en transmissionsaftale med sagsøgeren elektricitet via sagsøgerens net fra en tredje virksomhed. Sagsøgte har hidtil benyttet en mekanisk elmåler tilhørende sagsøgeren, hvis kalibrering imidlertid er udløbet, og som nu skal udskiftes med en digital elmåler (Smart Meter), som opfylder lovens krav.
- 2 Intelligente målersystemer er betegnelsen for systemer, som enten har standardkonfigurationen eller opt-in-konfigurationen, hvor der foruden døgnforbrugsværdier også overføres kvartersværdier. Begrebet digital eller elektronisk måler omfatter de målere, som er udstyret med en opt-out-konfiguration. Ved opt-out-varianten sker der ifølge systemoperatørens oplysninger ingen løbende registrering af data. Angiveligt består forskellen mellem en digital måler i opt-out-konfigurationen og de analoge målere, der hidtil har været anvendt, kun i, at data ved førstnævnte aflæses eksternt en gang om året, således at det ikke længere som ved en analog måler er nødvendigt at aflæse data på stedet. Med henblik på kontrol og synlighed til enhver tid for systembrugeren skal det være synligt på målerens display, at opt-out-varianten er aktiveret. Med mindre opt-out-varianten udtrykkeligt tilbagekaldes, omstilles måleren angiveligt ikke til en opt-in-variant.
- 3 Sagsøgte afslog at få den nye måler monteret. Derfor anlagde sagsøgeren sag ved Bezirksgericht Tulln (Østrig) (distriktsdomstolen i Tulln) med påstand om, at sagsøgte skal tolerere udskiftningen. Sagsøgeren fik i første instans medhold i påstanden, og sagsøgte har iværksat appel ved Landesgericht St. Pölten (Østrig) (den regionale domstol i St. Pölten), den forelæggende ret, til prøvelse af denne dom.

De væsentligste argumenter, der anføres af hovedsagens parter

- 4 Sagsøgeren begrundet den planlagte udskiftning med EIWOG's § 7 og § 83, stk. 1, sammenholdt med IME-VO's § 1, stk. 6.
- 5 Sagsøgeren skal i denne forbindelse tage hensyn til sine kunders ønske om ikke at få et intelligent målersystem. Ved opt-out-varianten deaktiveres den digitale elmålers (Smart Meter) lagringsfunktion derfor, således at den udelukkende fungerer som digital elmåler. Dette vises også for kunderne på den digitale elmålers (Smart Meter) display.

- 6 Den reelle strålingseksponering, som optræder som følge af anvendelse af Power Line Communication (PLC) til den digitale elmåler (Smart Meter) udgør en lille brøkdel af de anbefalede grænseværdier. I nærheden af flere husholdningsapparater optræder der i nogle tilfælde mange gange større belastninger.
- 7 Sagsøgte gør gældende, at sagsøgeren ikke meddelte sagsøgte, hvilket apparat der skulle installeres, således at sagsøgte ikke kunne undersøge, om apparatet opfylder lovens krav.
- 8 I henhold til EIWOG's § 83, stk. 1, har slutkunden ret til at afslå et intelligent målersystem. En digital elmåler (Smart Meter) i opt-out-konfigurationen må imidlertid stadig anses for et intelligent målersystem, og målerne har ingen forudindstillet opt-out-variant; denne skal kunden selv aktivt forlange.
- 9 I henhold til de nationale krav fra den østrigske reguleringskommission kan systemoperatøren i tilfælde af opt-out vælge enten at installere en mekanisk måler (!) eller en elektronisk måler, som opfylder kravene i henhold til IME-VO's § 1, stk. 6. Alligevel vil systemoperatøren påtvinge slutkunden installationen af et intelligent målersystem.
- 10 Datatransmissionens form opfylder ikke databeskyttelsesforordningens krav, da der ikke er garanteret en sikker datatransmission, og data, som entydigt kan henføres til en person, til dels overføres ukrypteret (f.eks. MAC-, kilde- og destinationsadresse). Ved hjælp af et egnet apparat (PLC Sniffer) kan man i ethvert hus læse og registrere den digitale elmålers (Smart Meter) data for tilstødende digitale elmålere (Smart Meter) henholdsvis alle digitale elmålere (Smart Meter) på samme net (alt efter positionen i nettets struktur).
- 11 I henhold til EIWOG har systemoperatøren, hvis det er teknisk nødvendigt, ret til også før det aftalte aflæsningsinterval potentielt dagligt at anvende data fra den digitale elmåler (Smart Meter) (EIWOG's § 84a, stk. 1), idet kunden ikke informeres i det enkelte tilfælde og heller ikke kan foretage en kontrol.
- 12 Foruden de databeskyttelsesretlige betænkeligheder sker der også en overtrædelse af personlige rettigheder som følge af installationen af et intelligent målersystem. På grund af den elektrosmog, som optræder i større omfang i forbindelse med en digital elmåler (Smart Meter), og som forårsages af den anvendte PLC- og radiotransmission og ikke fjernes ved opt-out, taler også sundhedsmæssige aspekter imod at installere et intelligent målersystem.
- 13 Desuden gør sagsøgte gældende, at det skal undersøges, om den østrigske lov- og bekendtgørelsesgiver med sin fortolkning af direktiv 2009/72, direktiv 2019/944 og direktiv 2014/32 i den nationale gennemførelse ved EIWOG, IME-VO og IMA-VO tilsidesætter direktiv 2009/72, direktiv 2019/944, direktiv 2002/58 og direktiv 1999/34, databeskyttelsesforordningen samt chartret.

Kort fremstilling af begrundelsen for forelæggelsen

- 14 Indledningsvis henvises til pligten til at fortolke den nationale lovgivning i overensstemmelse med direktiverne.
- 15 Af de ovenfor anførte europæiske standarder, navnlig artikel 20 i direktiv 2019/944 fremgår for det første vigtigheden af de intelligente målersystemers og datakommunikationens sikkerhed, idet der navnlig skal tages hensyn til tekniske muligheder, omkostninger og proportionalitetsprincippet, og for det andet betydningen af at beskytte slutkundernes privatliv og data. Ifølge EU-retten skal slutkunden i forbindelse med installation af intelligente målersystemer modtage klare og fyldestgørende informationer, navnlig også vedrørende indsamling og behandling af personoplysninger (jf. i denne forbindelse også artikel 5, stk. 3, i direktiv 2002/58).
- 16 Artikel 23 i direktiv 2019/944 omhandler databehandling og dataforvaltning og henviser i stk. 3 navnlig til databeskyttelsesforordningen, som i sin artikel 5, stk. 1, litra f), atter kræver en passende sikkerhed i forbindelse med databehandlingen. I databeskyttelsesforordningens artikel 13 er oplysningspligten ved indsamling af personoplysninger hos den registrerede reguleret.
- 17 I Østrig er direktiv 2019/944 gennemført i national ret ved EIWOG, navnlig dennes § 2 og § 83, samt ved IME-VO.
- 18 Databeskyttelsesretlige aspekter er også fastsat i den nationale lovgivning (jf. f.eks. EIWOG's § 83, stk. 2-6). Såvel i henhold til EIWOG's § 83, stk. 1, som i henhold til IME-VO's § 1, stk. 6, skal systemoperatøren tage hensyn til slutkunders ønske om ikke at få et intelligent målersystem. I henhold til IME-VO's § 1, stk. 6, skal systemoperatøren i tilfælde af fravalg af et intelligent målersystem konfigurere måleren på en sådan måde, at måneds-, døgn- og kvartersværdier ikke lagres og overføres, og afbryder- samt effektbegrænsningsfunktionen er deaktiveret.
- 19 I det foreliggende tilfælde, som hidtil ikke er blevet afgjort i national ret, opstår i retlig henseende navnlig spørgsmålet om, hvorvidt de ovenfor beskrevne nationale gennemførelsesnormer er tilladelige, og hvordan de skal fortolkes i overensstemmelse med direktivet.
- 20 Spørgsmålet er, om sagsøgerens henvisning til muligheden for »opt-out« af det intelligente målersystem under hensyntagen til Domstolens praksis udgør en tilsidesættelse af databeskyttelsesforordningen, når samtykke til databehandling allerede er forudindstillet på enheden og skal deaktiveres af kunden, og denne således først kan påvirke behandlingen af sine data efterfølgende gennem en aktiv handling. Domstolen fastslog således i sag C-673/17, at dette samtykke ikke er gyldigt afgivet, når lagring af oplysninger eller adgang til oplysninger, som allerede er lagret på brugeren af et internetwebsteds terminaludstyr, via cookies tillades ved hjælp af et forudafkrydset felt, som denne bruger skal vælge fra for at nægte at give sit samtykke.

- 21 Oplysninger om en bestemt husholdnings energiforbrug må vel anses for personoplysninger som omhandlet i databeskyttelseslovens § 4, stk. 1, og databeskyttelsesforordningens artikel 4, da målerpunktets identifikator tillader en entydig identifikation af kunden og gør kunden umiskendelig. De oplysninger, som genereres af måleren (også en opt-out-måler), er omfattet af databeskyttelsesforordningens artikel 4. Også den installerede opt-out-måler tilhører systemoperatøren og kontrolleres af denne, som desuden regelmæssigt indsamler oplysninger og også videregiver disse (f.eks. til elektricitetsleverandøren). Derudover findes der en behandlingsmulighed via data tracking, som allerede som følge af installationen af et (intelligent) målersystem, uanset i hvilken konfiguration, giver et dybt indblik i hver enkelt slutkundes privatliv. Ved hjælp af tovejskommunikationsgrænsefladen og dermed fjernadgangen kan der til enhver tid foretages indgreb i softwaren og også aflæses aktuelle data til enhver tid uden kontrolmuligheder. Frakobling af funktioner ved hjælp af indgreb i softwaren ændrer ikke på dennes retlige kvalificering, især da dette indgreb til enhver tid kan annulleres via fjernforbindelsen, og den databeskyttelsesretlige problematik dermed fortsat består.
- 22 I dommen i sag C-673/17 bekræftede Domstolen, at også ren forarbejdning af tekniske identifikatorer (identifikationsnummer, onlineidentifikator) er omfattet af databeskyttelsesforordningen, og at brugerens nødvendige samtykke kun kan ske ved et informeret samtykke, idet det beskrevne krav om samtykke gælder uafhængigt af, om de oplysninger, der er lagret på brugerens terminaludstyr, udgør personoplysninger.
- 23 I henhold til EIWOG's § 84a, stk. 1, har systemoperatøren i tilfælde af en lokal konkret hændelse ret til fjernadgang, uden at oplysningspligten over for slutkunden er specificeret tilstrækkeligt i tidsmæssig og praktisk henseende (*»oplyses uden unødigt forsinkelse«*).
- 24 Overensstemmelseserklæring for målersystemerne: Artikel 20, litra b), i direktiv 2019/944 kræver sikring af den højest mulige grad af cybersikkerhedsbeskyttelse under hensyntagen til proportionalitetsprincippet. Der anføres ikke konkrete grænseværdier eller sundhedsmæssige aspekter.
- 25 Systemoperatøren påberåber sig ganske vist, at der findes en overensstemmelseserklæring for systemerne (direktiv 2014/32/EU), hvilket dog foreløbig ikke kan kontrolleres på grund af manglende oplysning om hvilken type måler, der skal installeres.
- 26 I henhold til artikel 2, stk. 1, i direktiv 2014/32/EU gælder dette direktiv navnlig for »elforbrugsmålere (MI-003)«, idet der hverken af bilag I eller bilag V fremgår krav til målersystemerne i databeskyttelsesretlig henseende, ligesom der heller ikke stilles krav vedrørende cybersikkerhed (databeskyttelse) eller sundhedsbeskyttelse (emissionsbekæmpelse).

- 27 Artikel 5, stk. 3, i direktiv 2002/58 sondrer ikke mellem personoplysninger og andre oplysninger, men kræver dog et nærmere specificeret samtykke til adgang til oplysninger, der allerede er lagret i en abonnents eller brugers terminaludstyr, med mindre det alene sker med det formål at overføre kommunikation via et elektronisk kommunikationsnet eller er absolut påkrævet for at sætte udbyderen af en informationssamfundstjeneste, som abonnenten eller brugeren udtrykkelig har anmodet om, i stand til at levere denne tjeneste.
- 28 Spørgsmålet er derfor, om også et elektricitetsnet, via hvilket der overføres oplysninger (forbrugsdata, metadata, personlige identifikatorer) i henhold til de i artikel 20, litra b) og c), artikel 21, stk. 1, litra a), og artikel 23, stk. 3, i direktiv 2019/944 nævnte formål, er et »elektronisk kommunikationsnet« som omhandlet i artikel 5, stk. 3, i direktiv 2002/58.
- 29 Såfremt det første spørgsmål besvares bekræftende, skal det i hovedsagen i teknisk henseende afklares, om en digital elmåler (Smart Meter) i opt-out-varianten, som først kan vælges af slutkunden efterfølgende, som hævdet af sagsøgeren reelt skal sidestilles med en konventionel mekanisk måler for så vidt angår sundhedsmæssige og databeskyttelsesretlige aspekter. Såfremt det første spørgsmål besvares benægtende, skal det for hovedsagen i hvert fald undersøges, om de planlagte intelligente målersystemer sikrer opfyldelse af kravene i de direktiver, der er nævnt i det tredje til sjette spørgsmål, og i chartret, for så vidt angår sundhedsmæssige og databeskyttelsesretlige aspekter.
- 30 Det er tvivlsomt, om disse direktiver og chartret sammenholdt med direktiv 2019/944 skal anvendes i forbindelse med anvendelse af de nationale lovbestemmelser, da disse nemlig ikke nævner konkrete krav til sikring af datasikkerheden.
- 31 Det forekommer problematisk, at forbrugeren ikke modtager nogen form for informationer om det intelligente målersystem, der skal installeres hos den pågældende, men alligevel skal handle forudgående for at kunne modtage en opt-out-variant, og alligevel efterfølgende ikke kan kontrollere, om denne opt-out-variant reelt altid bliver overholdt, eftersom det jo teknisk åbenbart af bestemte grunde skal være muligt at udøve fjernadgang (jf. EIWOG's § 84a, stk. 1). Den blotte visning på displayet, som styres af sagsøgeren, forekommer ikke den forelæggende ret at være en tilstrækkelig sikkerhed for kunden som omhandlet i databeskyttelsesforordningen. Derfor skal det afklares, om direktiv 2019/944 skal fortolkes på baggrund af de yderligere direktiver, der er nævnt i det tredje til sjette spørgsmål, og chartret, og om der skal ske en tilsvarende begrænsende fortolkning af de nationale gennemførelsesbestemmelser.
- 32 De beskrevne spørgsmål bliver stadig mere relevante i betragtning af, at et af de primære mål med direktiv 2009/72 i henhold til bilag I til dette direktiv, Foranstaltninger vedrørende forbrugerbeskyttelse, stk. 2, samt i henhold til artikel 19, stk. 2, og artikel 20, litra c), d) og e), i direktiv 2019/944 er at bidrage til forbrugernes aktive deltagelse i markedet for elektricitetsforsyning, dvs.

muligheden for at kunden aktivt kan levere energi til nettet. De beskrevne problemer vedrører imidlertid sågar alle slutkunder og dermed også kunder, som ikke aktivt leverer energi.

ARBEJDS
DOKUMENT