C/2023/548

27.10.2023

Resumé af Kommissionens afgørelse

af 5. september 2023

om udpegelse af Apple som gatekeeper i henhold til artikel 3 i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) 2022/1925 om åbne og fair markeder i den digitale sektor

(Sag DMA.100013 Apple – online intermediation services – app stores, DMA.100025 Apple – operating systems og DMA.100027 Apple – web browsers)

(meddelt under nummer C(2023) 6100 final)

(Kun den engelske udgave er autentisk)

(C/2023/548)

Den 5. september 2023 vedtog Kommissionen en afgørelse i henhold til artikel 3 i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) 2022/1925 ([1]). I overensstemmelse med bestemmelserne i artikel 44 i forordning (EU) 2022/1925 offentliggør Kommissionen hermed parternes navne og afgørelsens hovedindhold under hensyntagen til virksomhedernes legitime interesse i, at deres forretningshemmeligheder beskyttes.

1. INDLEDNING

(1) I udpegelsesafgørelsen (»afgørelsen«) udpeges Apple som gatekeeper i henhold til artikel 3 i forordningen om digitale markeder i forbindelse med en række centrale platformstjenester, som udbydes af Apple, og som på grundlag af Kommissionens analyse hver især er en vigtig gateway for erhvervsbrugere til at nå ud til slutbrugerne som omhandlet i artikel 3, stk. 1, litra b), i forordningen om digitale markeder.

(2) På grundlag af oplysningerne i underretningen fra Apple ([2]) udpeger Kommissionen i henhold til artikel 3, stk. 4, i forordningen om digitale markeder Apple som gatekeeper i forbindelse med følgende centrale platformstjenester:

a. Apples onlineformidlingstjeneste App Store

b. Apples styresystem iOS

c. Apples webbrowser, Safari.

(3) I overensstemmelse med artikel 3, stk. 5, i forordningen om digitale markeder indgav Apple en anmodning om afkræftelse i forbindelse med virksomhedens nummeruafhængige interpersonelle kommunikationstjeneste (»NIICS«), iMessage ([3]). I en særskilt afgørelse, der blev vedtaget ved bemyndigelse samme dag, konkluderede Kommissionen, at Apple havde fremlagt tilstrækkeligt underbyggede argumenter til klart at rejse tvivl om formodningerne i artikel 3, stk. 2, i forordningen om digitale markeder, og besluttede derfor at indlede en markedsundersøgelse.

2. SAGSFORLØB

(4) Den 3. juli 2023 underrettede Apple i henhold til artikel 3, stk. 3, første afsnit, i forordningen om digitale markeder Kommissionen om, at virksomheden opfylder tærsklerne i artikel 3, stk. 2, i nævnte forordning i forbindelse med følgende centrale platformstjenester: i) dens onlineformidlingstjeneste iOS App Store, ii) dens styresystem iOS, iii) dens webbrowser, Safari, i iOS og iv) dens NIICS, iMessage ([4]).

([1]) 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) (EUT L 265 af 12.10.2022, s. 1).

([2]) Underretning af 3. juli 2023 fra Apple Inc og virksomhedens europæiske datterselskab Apple Distribution International Ltd. i henhold til artikel 3, stk. 3, i forordningen om digitale markeder.

([3]) Selv om Apple har medtaget iMessage på listen over centrale platformstjenester i sin underretning, gør virksomheden gældende, at iMessage ikke udgør en NIICS.

([4]) Selv om Apple har medtaget iMessage på listen over centrale platformstjenester i sin underretning, gør virksomheden gældende, at iMessage ikke udgør en NIICS. Apple har også fremlagt argumenter i henhold til artikel 3, stk. 5, i forordningen om digitale markeder med henblik på at bestride formodningerne i artikel 3, stk. 2, i nævnte forordning i forbindelse med iMessage.

(5) Den 25. juli 2023 sendte Kommissionen et brev til Apple, hvori den fremkom med sine foreløbige synspunkter om underretningen fra Apple, med henblik på at give Apple mulighed for at udøve sin ret til at blive hørt.

(6) Apple besvarede Kommissionens brev den 1. august 2023.

3. **RETLIG RAMME**

(7) I forordningen om digitale markeder er der fastsat en række snævert definerede objektive kriterier for, hvornår en stor onlineplatform kan betragtes som gatekeeper. Udpegelsen skal foretages i forbindelse med én eller flere centrale platformstjenester, som udbydes af virksomheden, og som er en vigtig gateway for erhvervsbrugere til at nå ud til slutbrugerne, jf. artikel 3, stk. 1, litra b), i forordningen om digitale markeder. For at kunne afgøre, om en tjeneste, som en virksomhed udbyder, er en central platformstjeneste, der opfylder kravene i artikel 3, stk. 1, litra b), i forordningen om digitale markeder, er det nødvendigt indledningsvis at bestemme og afgrænse den pågældende tjeneste. Et relevant kriterium for at bestemme og afgrænse centrale platformstjenester er slutbrugernes og/eller erhvervsbrugernes formål med at anvende tjenesten.

(8) I henhold til artikel 3, stk. 1, i forordningen om digitale markeder udpeger Kommissionen en virksomhed som gatekeeper, hvis den opfylder tre kumulative krav, nemlig: a) den har en betydelig indvirkning på det indre marked, b) den udbyder en central platformstjeneste, der er en vigtig gateway for erhvervsbrugere til at nå ud til slutbrugerne, og c) den har en grundfæstet og varig stilling i sine aktiviteter, eller det kan forventes, at den vil få en sådan stilling i nær fremtid. I henhold til artikel 3, stk. 2, i forordningen om digitale markeder anses disse krav for værende opfyldt, når visse kvantitative tærskler er opfyldt, nemlig vedrørende virksomhedens omsætning eller markedskapitalisering samt antallet af slutbrugere og erhvervsbrugere af en bestemt central platformstjeneste i hvert af de seneste tre regnskabsår.

(9) I henhold til artikel 3, stk. 5, første afsnit, i forordningen om digitale markeder kan en virksomhed, der opfylder alle tærsklerne i artikel 3, stk. 2, i nævnte forordning sammen med sin underretning fremlægge argumenter til at påvise, at den undtagelsesvis, selv om den opfylder alle disse tærskler, ikke opfylder kravene i forordningens artikel 3, stk. 1, på grund af de omstændigheder, hvorunder den relevante centrale platformstjeneste fungerer. I artikel 3, stk. 5, andet afsnit, i forordningen om digitale markeder fastsættes det, at Kommissionen kan afvise argumenterne, hvis de ikke er tilstrækkeligt underbyggede, fordi de ikke klart rejser tvivl om formodningerne i artikel 3, stk. 2, i nævnte forordning. Hvis Kommissionen derimod finder, at de fremlagte argumenter er tilstrækkeligt underbyggede til at påvise, at kravene i artikel 3, stk. 1, i forordningen om digitale markeder ikke er opfyldt, kan den acceptere anmodningen om at afkræfte formodningen med eller uden indledning af en markedsundersøgelse i henhold til artikel 17, stk. 3.

(10) Hvis en virksomhed ikke opfylder de kvantitative tærskler i artikel 3, stk. 2, i forordningen om digitale markeder, men opfylder kriterierne i artikel 3, stk. 1, i nævnte forordning, udpeger Kommissionen den pågældende virksomhed som gatekeeper i forbindelse med den specifikke centrale platformstjeneste i henhold til forordningens artikel 3, stk. 8, efter at have gennemført en markedsundersøgelse i henhold til samme forordnings artikel 17.

4. **KOMMISSIONENS VURDERING**

(11) Efter underretningen fra Apple fastslås det i afgørelsen, at følgende tjenester udgør centrale platformstjenester, jf. artikel 2 i forordningen om digitale markeder, og at de hver især er en vigtig gateway for erhvervsbrugere til at nå ud til slutbrugerne som omhandlet i artikel 3, stk. 1, litra b), i nævnte forordning:

a. Apples onlineformidlingstjeneste App Store

b. Apples styresystem iOS

c. Apples webbrowser, Safari.

(12) Med hensyn til Apples onlineformidlingstjeneste App Store gjorde Apple gældende, at der er fem enhedsspecifikke versioner af appbutikken (dvs. App Store til iOS, App Store til iPadOS osv.), som hver især udgør særskilte onlineformidlingstjenester og derfor også centrale platformstjenester som defineret i forordningen om digitale markeder. Dette skyldes ifølge Apple, at appbutikkerne har forskellige formål for slutbrugere og erhvervsbrugere afhængigt af enheden. Ifølge Apple er det kun iOS-versionen af App Store til iPhone, der opfylder de kvantitative tærskler for

udpegelse. Kommissionen udpeger Apples softwareapplikationsbutik, App Store, som i øjeblikket udbydes på forskellige Apple-enheder med iOS, iPadOS, macOS, watchOS og tvOS (tilsammen »App Store«), som én samlet central platformstjeneste, uanset hvilken enhed den anvendes på. Dette skyldes, at App Store på grundlag af dokumentationen i sagen anvendes til det samme fælles formål for både slutbrugere og erhvervsbrugere på tværs af alle enheder, hvor den er tilgængelig, nemlig til at formidle distributionen af apps.

(13) Med hensyn til Apples webbrowser, Safari, fremførte Apple, at Safari på forskellige Apple-enheder med iOS, iPadOS og macOS udgør særskilte centrale platformstjenester, og at det kun er Safari til iOS, der opfylder de kvantitative tærskler for udpegelse. Apple gør gældende, at Safari er enhedsspecifik og anvendes forskelligt af slutbrugere og erhvervsbrugere afhængigt af enheden. Kommissionen udpeger Safari som én samlet central platformstjeneste, uanset hvilken enhed den udbydes på. Dette er baseret på det forhold, at det fælles formål med Safari på tværs af enheder er at give slutbrugere og erhvervsbrugere et redskab til at tilbyde, tilgå og interagere med webindhold.

(14) I forbindelse med iMessage fremførte Apple, at iMessage ikke udgør en central platformstjeneste som omhandlet i forordningen om digitale markeder, da den i) ikke ydes mod betaling (hvilket er et af de elementer, der gør, at en tjeneste kan betragtes som en interpersonel kommunikationstjeneste i henhold til artikel 2, nr. 5, i direktiv (EU) 2018/1972, som definitionen i artikel 2, nr. 2, litra e), i forordningen om digitale markeder henviser til, ii) selv om iMessage betragtes som en NIICS, ikke er beregnet til B2C-kommunikation, idet den ikke indeholder løsninger til forvaltning af kunderelationer, og iii) ikke indeholder muligheden for at oprette en erhvervskonto. I modsætning til Apple mener Kommissionen derimod, at iMessage udgør en NIICS, da Apple modtager betaling via bl.a. salg af Apples enheder, hvorpå iMessage er forudinstalleret, og da iMessage omfatter erhvervsmæssige aspekter (i den forbindelse bemærkes det, at hverken levering af løsninger til forvaltning af kunderelationer eller oprettelse af særlige erhvervskonti er en forudsætning for, at en tjeneste kan betragtes som en central platformstjeneste afgrænset som NIICS). I lyset af Apples argumenter i henhold til artikel 3, stk. 5, i forordningen om digitale markeder konkluderer Kommissionen imidlertid i en særskilt afgørelse, der skal vedtages ved bemyndigelse, at Apple har fremlagt tilstrækkeligt underbyggede argumenter til at rejse tvivl om formodningerne i artikel 3, stk. 2, i nævnte forordning. Apple har navnlig fremlagt argumenter, der har direkte relation til kriterierne i artikel 3, stk. 2, litra b) og c), i forordningen om digitale markeder, og har underbygget disse argumenter med data vedrørende det relativt beskedne omfang af iMessage sammenlignet med det samlede omfang af den relevante centrale platformstjeneste og andre virksomheder, der udbyder den samme centrale platformstjeneste. Kommissionen indleder ved en særskilt afgørelse en markedsundersøgelse i henhold til artikel 16, stk. 1, og artikel 17, stk. 3, i forordningen om digitale markeder. Kommissionen har fem måneder til at afslutte undersøgelsen af, om Apple er gatekeeper i forbindelse med iMessage.

(15) Slutteligt udpeger Kommissionen Apple som gatekeeper i forbindelse med Apples styresystem iOS. Kommissionen mener, at Apple har fremlagt tilstrækkelige forhold og argumenter til at fastslå, at iOS og iPadOS hver især udgør en særskilt central platformstjeneste afgrænset som styresystem, hvor det kun er iOS, der opfylder de kvantitative tærskler for udpegelse. Kommissionen udpeger derfor iOS som central platformstjeneste i henhold til forordningen om digitale markeder.

(16) Konklusionerne i afgørelsen er baseret på de oplysninger, som Kommissionen havde til rådighed på tidspunktet for afgørelsen. I tilfælde af væsentlige ændringer af de faktiske forhold, som ligger til grund for afgørelsen, eller hvis afgørelsen er baseret på ufuldstændige, ukorrekte eller vildledende oplysninger, kan Kommissionen genoverveje eller ændre afgørelsen i henhold til artikel 4, stk. 1, i forordningen om digitale markeder.

5. **KONKLUSION**

(17) Af ovennævnte grunde udpeger Kommissionen Apple som gatekeeper i forbindelse med i) Apples onlineformidlingstjenester App Store, ii) Apples styresystem iOS og iii) Apples webbrowser, Safari.