Publicatieblad
van de Europese Unie

NL
C-serie

C/2023/548

27.10.2023

Samenvatting van het besluit van de Commissie van

5 september 2023

tot aanwijzing van Apple als poortwachter overeenkomstig artikel 3 van Verordening (EU) 2022/1925 van het Europees Parlement en de Raad over betwistbare en eerlijke markten in de digitale sector

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

(Kennisgeving geschied onder nummer C (2023) 6100 final)

(Slechts de tekst in de Engelse taal is authentiek)

(C/2023/548)

Op 5 september 2023 heeft de Commissie een besluit vastgesteld overeenkomstig artikel 3 van Verordening (EU) 2022/1925 van het Europees Parlement en de Raad ([1]). Overeenkomstig artikel 44 van Verordening (EG) nr. 2022/1925 publiceert de Commissie hierbij de namen van de partijen en de belangrijkste punten van het besluit, rekening houdend met het rechtmatige belang van de ondernemingen inzake de bescherming van hun bedrijfsgeheimen.

1. INLEIDING

(1) In het aanwijzingsbesluit ("het besluit") wordt Apple overeenkomstig artikel 3 van de digitalemarktenverordening aangewezen als poortwachter met betrekking tot een aantal kernplatformdiensten ("CPS-diensten") die door Apple worden aangeboden en die volgens de analyse van de Commissie voor zakelijke gebruikers afzonderlijk een belangrijke toegangspoort tot eindgebruikers vormen als bedoeld in artikel 3, lid 1, punt b), van de digitalemarktenverordening.

(2) Op basis van de informatie in de kennisgeving van Apple ([2]) wijst de Commissie Apple overeenkomstig artikel 3, lid 4, van de digitalemarktenverordening aan als poortwachter met betrekking tot de volgende CPS-diensten:

a. de onlinetussenhandelsdienst App Store van Apple;

b. het besturingssysteem iOS van Apple;

c. de webbrowser Safari van Apple.

(3) Samen met haar kennisgeving heeft Apple overeenkomstig artikel 3, lid 5, van de digitalemarktenverordening een tegenverzoek ingediend met betrekking tot haar nummeronafhankelijke interpersoonlijke communicatiedienst ("niics") iMessage ([3]). In een afzonderlijk besluit dat op dezelfde dag via de machtigingsprocedure is vastgesteld, concludeert de Commissie dat Apple voldoende onderbouwde argumenten heeft aangevoerd om de vermoedens in artikel 3, lid 2, van de digitalemarktenverordening kennelijk in twijfel te trekken, en heeft zij derhalve besloten een marktonderzoek in te stellen.

2. PROCEDURE

(4) Op 3 juli 2023 heeft Apple de Commissie overeenkomstig artikel 3, lid 3, eerste alinea, van de digitalemarktenverordening ervan in kennis gesteld dat zij voldoet aan de drempels van artikel 3, lid 2, van de digitalemarktenverordening met betrekking tot de volgende CPS-diensten: i) haar onlinetussenhandelsdienst iOS App Store; ii) haar besturingssysteem iOS; iii) haar webbrowser Safari op iOS; en iv) haar niics iMessage ([4]).

([1]) Verordening (EU) 2022/1925 van het Europees Parlement en de Raad van 14 september 2022 over betwistbare en eerlijke markten in de digitale sector, en tot wijziging van Richtlijnen (EU) 2019/1937 en (EU) 2020/1828 (digitalemarktenverordening) (PB L 265 van 12.10.2022, blz. 1).

([2]) Kennisgeving van 3 juli 2023 door Apple Inc. en haar Europese dochteronderneming Apple Distribution International Ltd. overeenkomstig artikel 3, lid 3, van de digitalemarktenverordening.

([3]) Hoewel Apple in haar kennisgeving iMessage opneemt in de lijst van CPS-diensten, voert zij aan dat iMessage geen niics vormt.

([4]) Hoewel Apple in haar kennisgeving iMessage opneemt in de lijst van CPS-diensten, voert zij aan dat iMessage geen niics vormt. Apple voerde ook argumenten aan op grond van artikel 3, lid 5, van de digitalemarktenverordening om de vermoedens van artikel 3, lid 2, van de digitalemarktenverordening met betrekking tot iMessage te weerleggen.

(5) Op 25 juli 2023 heeft de Commissie Apple, om haar het recht te geven om te worden gehoord. een brief gestuurd waarin zij haar voorlopige standpunt over de kennisgeving van Apple uiteenzette.

(6) Apple heeft de brief van de Commissie op 1 augustus 2023 beantwoord.

3. **RECHTSKADER**

(7) In de digitalemarktenverordening is een reeks nauwkeurig omschreven objectieve criteria vastgelegd aan de hand waarvan grote onlineplatforms als poortwachter worden aangemerkt. De aanwijzing moet worden verricht met betrekking tot een of meer door de onderneming verstrekte CPS-diensten die voor zakelijke gebruikers een belangrijke toegangspoort tot eindgebruikers vormen in de zin van artikel 3, lid 1, punt b), van de digitalemarktenverordening. Om te bepalen of een door een onderneming verleende dienst een kernplatformdienst is die voldoet aan het vereiste van artikel 3, lid 1, punt b), van de digitalemarktenverordening, moet in eerste instantie de respectieve dienst worden gekwalificeerd en afgebakend. Een relevant criterium voor het kwalificeren en afbakenen van CPS-diensten is het doel waarvoor de dienst wordt gebruikt door eindgebruikers en/of zakelijke gebruikers.

(8) Volgens artikel 3, lid 1, van de digitalemarktenverordening wijst de Commissie een onderneming aan als poortwachter indien zij voldoet aan drie cumulatieve voorwaarden, namelijk: a) indien zij een aanzienlijke impact heeft op de interne markt; b) indien zij voorziet in een CPS-dienst die voor zakelijke gebruikers een belangrijke toegangspoort tot eindgebruikers vormt; en c) indien zij met betrekking tot haar activiteiten een stevig verankerde en duurzame positie inneemt of naar verwachting in de nabije toekomst een dergelijke positie zal innemen. Artikel 3, lid 2, van de digitalemarktenverordening voorziet in een vermoeden dat aan deze vereisten is voldaan wanneer bepaalde kwantitatieve drempels worden gehaald, namelijk de omzet of de marktkapitalisatie van de onderneming en het aantal eindgebruikers en zakelijke gebruikers van een bepaalde CPS-dienst in elk van de laatste drie boekjaren.

(9) Overeenkomstig artikel 3, lid 5, eerste alinea, van de digitalemarktenverordening kan een onderneming die aan alle drempels van artikel 3, lid 2, van de digitalemarktenverordening voldoet, in haar kennisgeving argumenten aanvoeren om aan te tonen dat zij door de omstandigheden waarin de betrokken CPS-dienst actief is, bij wijze van uitzondering niet voldoet aan de vereisten van artikel 3, lid 1, van de digitalemarktenverordening ondanks het feit dat zij aan al die drempels voldoet. Artikel 3, lid 5, tweede alinea, van de digitalemarktenverordening bepaalt dat indien de aangevoerde argumenten onvoldoende onderbouwd zijn omdat zij de vermoedens van artikel 3, lid 2, van de digitalemarktenverordening niet kennelijk in twijfel trekken, de Commissie de argumenten kan afwijzen. Indien de Commissie daarentegen van oordeel is dat het ingediende bewijsmateriaal volstaat om aan te tonen dat niet is voldaan aan de vereisten van artikel 3, lid 1, van de digitalemarktenverordening, kan zij al dan niet na het verrichten van een marktonderzoek overeenkomstig artikel 17, lid 3, van de digitalemarktenverordening de weerlegging aanvaarden.

(10) Wanneer een onderneming niet voldoet aan de kwantitatieve drempels van artikel 3, lid 2, van de digitalemarktenverordening, maar aan de criteria van artikel 3, lid 1, van de digitalemarktenverordening, wijst de Commissie deze onderneming aan als poortwachter met betrekking tot de specifieke CPS-dienst overeenkomstig artikel 3, lid 8, van de digitalemarktenverordening, nadat zij een marktonderzoek overeenkomstig artikel 17 van de digitalemarktenverordening heeft uitgevoerd.

4. **BEOORDELING DOOR DE COMMISSIE**

(11) Na de kennisgeving door Apple wordt in het besluit vastgesteld dat de volgende diensten CPS-diensten vormen in de zin van artikel 2 van de digitalemarktenverordening en afzonderlijk een belangrijke toegangspoort voor zakelijke gebruikers zijn om eindgebruikers te bereiken als bedoeld in artikel 3, lid 1, punt b), van de digitalemarktenverordening:

a. de onlinetussenhandelsdienst App Store van Apple;

b. het besturingssysteem iOS van Apple;

c. de browser Safari van Apple.

(12) Met betrekking tot de onlinetussenhandelsdienst App Store van Apple voerde Apple aan dat er vijf apparatuurspecifieke versies van de appstore bestaan (namelijk iOS App Store, iPadOS App Store, enz.) die elk een afzonderlijke onlinetussenhandelsdienst en dus een CPS-dienst vormen en derhalve onder de definitie van de digitalemarktenverordening vallen. De reden daarvoor is dat appstores volgens Apple verschillende doeleinden dienen, zowel uit het oogpunt van de eindgebruiker als uit het oogpunt van de zakelijke gebruiker, naargelang van het apparaat. Volgens Apple voldoet alleen de iOS-versie van de App Store die voor de iPhone wordt aangeboden, aan de kwantitatieve

drempels voor aanwijzing. De Commissie wijst de store voor softwaretoepassingen App Store van Apple, welke momenteel wordt aangeboden op verschillende Apple-apparaten die werken op iOS, iPadOS, macOS, watchOS en tvOS (samen "App Store") aan als één CPS-dienst, ongeacht het apparaat waarop deze wordt gebruikt. De reden daarvoor is dat App Store op basis van het bewijsmateriaal in het dossier, zowel uit het oogpunt van de eindgebruiker als uit het oogpunt van de zakelijke gebruiker, op alle apparaten waarop App Store beschikbaar is, voor hetzelfde gemeenschappelijke doel wordt gebruikt, namelijk om op te treden als tussenhandelaar bij de distributie van apps.

(13) Met betrekking tot de browser Safari van Apple heeft Apple aangevoerd dat Safari op verschillende Apple-apparaten die werken op iOS, iPadOS en macOS, telkens een afzonderlijke CPS-dienst vormt en dat alleen Safari op iOS voldoet aan de kwantitatieve drempels voor aanwijzing. Apple beweert dat Safari specifiek is voor het apparaat en door eindgebruikers en zakelijke gebruikers op verschillende manieren wordt gebruikt, naargelang van het apparaat. De Commissie wijst Safari aan als één enkele CPS-dienst, ongeacht het apparaat waarop het wordt aangeboden. Dit is gebaseerd op het feit dat Safari op alle apparaten namelijk als gemeenschappelijk doel heeft eindgebruikers en zakelijke gebruikers een instrument te verstrekken voor het aanbieden van webinhoud en voor het verlenen van toegang tot en interactie met deze webinhoud.

(14) Met betrekking tot iMessage heeft Apple aangevoerd dat iMessage geen CPS-dienst in de zin van de digitalemarktenverordening is, aangezien i) het niet tegen vergoeding wordt verstrekt (wat een van de elementen is om een dienst aan te merken als een interpersoonlijke communicatiedienst ("ICS") overeenkomstig artikel 2, lid 5, van Richtlijn (EU) 2018/1972, waarnaar in de definitie van artikel 2, punt 2), e), van de digitalemarktenverordening wordt verwezen, ii) het ongeacht de kwalificatie van iMessage als niics niet is ontworpen voor communicatie tussen ondernemingen en consumenten ("B2C"), omdat het niet is uitgerust met oplossingen voor klantenrelatiebeheer ("CRM"), en iii) het niet mogelijk is een zakelijke account aan te maken. In tegenstelling tot het standpunt van Apple is de Commissie van mening dat iMessage een niics is, omdat Apple een vergoeding ontvangt via onder meer de verkoop van Apple-apparaten waarop iMessage vooraf geïnstalleerd is, en omdat er een zakelijk aspect aan iMessage verbonden is (waarbij in dit verband wordt opgemerkt dat noch het aanbieden van CRM-oplossingen, noch het aanmaken van specifieke zakelijke accounts vereisten zijn om een dienst als NIICS CPS-dienst aan te merken). In het licht van de argumenten van Apple op grond van artikel 3, lid 5, van de digitalemarktenverordening concludeert de Commissie echter in een afzonderlijk via de machtigingsprocedure vast te stellen besluit dat Apple voldoende onderbouwde argumenten heeft aangevoerd die de vermoedens van artikel 3, lid 2, van de digitalemarktenverordening kennelijk in twijfel trekken. Apple heeft met name argumenten aangevoerd die rechtstreeks verband houden met de criteria van artikel 3, lid 2, punten b) en c), van de digitalemarktenverordening en heeft deze argumenten gestaafd met gegevens over de relatief beperkte omvang van iMessage in vergelijking met de totale omvang van de relevante CPS-diensten en met andere ondernemingen die dezelfde CPS-diensten aanbieden. Bij dit afzonderlijke besluit leidt de Commissie een marktonderzoek in op grond van artikel 16, lid 1, en artikel 17, lid 3, van de digitalemarktenverordening. De Commissie heeft vijf maanden de tijd om het onderzoek af te ronden of Apple een poortwachter is met betrekking tot iMessage.

(15) Tot slot wijst de Commissie Apple aan als poortwachter met betrekking tot het besturingssysteem iOS van Apple. De Commissie is van mening dat Apple voldoende feiten en argumenten heeft aangevoerd om aan te tonen dat iOS en iPadOS elk een afzonderlijke besturingssysteem-CPS-dienst vormen, waarbij alleen iOS voldoet aan de kwantitatieve drempels voor aanwijzing. Bijgevolg wijst de Commissie iOS aan als CPS-dienst in de zin van digitalemarktenverordening.

(16) De bevindingen in het besluit zijn gebaseerd op de informatie waarover de Commissie beschikte ten tijde van het besluit. Indien er een wezenlijke verandering optreedt in de feiten waarop dit besluit berust, of indien dit besluit op onvolledige, onjuiste of misleidende informatie berust, kan de Commissie overeenkomstig artikel 4, lid 1, van de digitalemarktenverordening het besluit heroverwegen of wijzigen.

5. **CONCLUSIE**

(17) Om de hierboven uiteengezette redenen wijst de Commissie Apple aan als poortwachter met betrekking tot i) de onlinetussenhandelsdiensten App Store van Apple; ii) het besturingssysteem iOS van Apple; en iii) de webbrowser Safari van Apple.