



GAZDASÁGI
VERSENYHIVATAL

VERSENYTANÁCS

Vj/041-39/2012.

Betekínthető változat!

A Gazdasági Versenyhivatal eljáró versenytanácsa a dr. Budai Anikó egyéni ügyvéd által képviselt **Semper Veritas Kereskedelmi és Szolgáltató Kft.** (Győrzámoly) eljárás alá vont vállalkozás ellen fogyasztókkal szembeni tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat miatt indult eljárásban megtartott nyilvános tárgyalást követően – tárgyaláson kívül – meghozta az alábbi

h a t á r o z a t o t .

A Gazdasági Versenyhivatal eljáró versenytanácsa megállapítja, hogy a Semper Veritas Kereskedelmi és Szolgáltató Kft.

- a fogyasztók megtévesztésére alkalmas magatartást tanúsított 2007-től 2008. augusztus 31-ig, amikor a 2007-től alkalmazott szórólapon a Gabriel terhességi teszt kapcsán a „Tökéletes megbízhatóság” állítást tette,
- a fogyasztók megtévesztésére alkalmas, tisztességtelen kereskedelmi gyakorlatot tanúsított, amikor egyes kereskedelmi kommunikációiban
 - o 2008. szeptember 1. és 2012. május 31. között a Gabriel terhességi teszt kapcsán a „Tökéletes megbízhatóság” állítást tette,
 - o 2009. július 16. és 2010. december 7. között azt állította, hogy a Gabriel terhességi teszt „már 3 napos terhességet kimutat beágyazódás után”.

Az eljáró versenytanács a Semper Veritas Kereskedelmi és Szolgáltató Kft.-t 900.000 Ft (kilencszázezer forint) bírság megfizetésére kötelezi, amelyet a határozat kézhezvételétől számított 30 napon belül a Gazdasági Versenyhivatal 10032000-01037557-00000000 számú bírságbevételei számlája javára köteles megfizetni.

Ha a kötelezett a bírságfizetési kötelezettségének határidőben nem tesz eleget, késedelmi pótlékot köteles fizetni. A késedelmi pótlék mértéke minden naptári nap után a felszámítás időpontjában érvényes jegybanki alapkamat kétszeresének 365-öd része. A bírság és a késedelmi pótlék meg nem fizetése esetén a Gazdasági Versenyhivatal megindítja a határozat végrehajtását.

A határozat felülvizsgálatát a kézhezvételtől számított 30 napon belül a Fővárosi Közigazgatási és Munkaügyi Bírósághoz címzett, de a Gazdasági Versenyhivatal Versenytanácsánál benyújtott vagy ajánlott küldeményként postára adott keresettel lehet kérni.

I.

Az eljárás tárgya

1. A Gazdasági Versenyhivatal (a továbbiakban: GVH) annak vizsgálatára indított eljárást 2012. május 31-én a Semper Veritas Kereskedelmi és Szolgáltató Kft. (a továbbiakban: eljárás alá vont vagy Semper Veritas) ellen, hogy az eljárás alá vont 2001. április 25. és 2012. május 31. között megsértette-e

- a 2008. szeptember 1-jét megelőző időszak tekintetében a tisztességtelen piaci magatartás és a versenykorlátozás tilalmáról szóló 1996. évi LVII. törvény (a továbbiakban: Tpv.) III. fejezetében foglaltakat,
- 2008. szeptember 1-jétől a fogyasztókkal szembeni tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat tilalmáról szóló 2008. évi XLVII. törvény (a továbbiakban: Fttv.) 6. §-ának (1) bekezdés bg) pontjában foglalt tényállás megvalósításával az Fttv. 3. §-ának (1) bekezdésében előírt tilalmat,

amikor az általa forgalmazott Gabriel terhességi gyorsteszt kapcsán azon reklámszövegeket használta, hogy „Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után”, illetve „Tökéletes megbízhatóság”.

II.

Az eljárás alá vont

2. A 2001-ben alakult eljárás alá vont elsősorban diagnosztikumokat (terhességi tesztesztet, ovulációs tesztesztet, általános állapotfelmérő tesztet, vastagbél-daganat korai kimutatására alkalmas tesztet) és Mörser Solingen termékeket forgalmaz. Ország-szerte számos patikával és gyógyszer nagykereskedéssel áll kapcsolatban.
3. Az eljárás alá vont 2011. évi nettó árbevétele 147.433.000 Ft volt.

III.

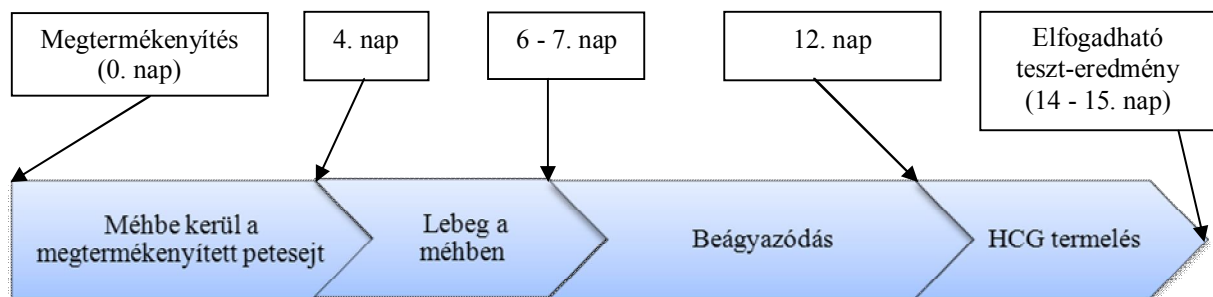
A Gabriel terhességi teszt

4. A megtermékenyített petesejt (zigóta) általában a megtermékenyülést követő kb. 4. napon jut el a méhbe, ahol még 2-3 napig lebeg, s az első hét végén kezdődik el a beágyazódás a méh falába. Ez a folyamat eltart általában a 12. napig, ekkor – a méh falával közvetlenül érintkező – trophoblast sejtek termelni kezdik a hCG-t (humán choriogonadotropint). A hCG termelés innentől kezdve kb. 2-3 naponként megduplázódik¹.
5. A terhességi teszt egy hormonreakción alapuló vizsgálat. A terhességi teszteszt meghatározott hCG szint fölött jeleznek terhességet, mely érték (kimutatható hCG szint értéke) tesztenként változó, annak érzékenységére tekintettel. Attól függően, hogy egy-egy teszt milyen minimális mennyiségű hormon jelenlétét képes kimutatni egy egységnyi vérben vagy vizeletben, más-más érzékenységűnek tekintendő.
6. A nem terhes nőknél a hCG szint 5 mIU/ml² alatt van. Egy terhességi teszt annál érzékenyebb, minél kisebb koncentrációban jelen lévő hormonszint kimutatására képes, azaz minél korábban képes a terhességet kimutatni. A hazánkban kapható teszteszt jellemzően 10-50 mIU közötti hormonszintet tudnak kimutatni.
7. A terhességi teszteszt kínálata igen széles. Az egyes tesztesztet csoportosítani vagy kategorizálni lehet pl. érzékenység (10, 20, 25, 50, 100 mIU/ml), a megvásárolhatóság helye (drogéria, patika, online rendelés), árfekvés, a használat módja (kazettás, vizeletsugaras, csík, digitális) szerint.
8. Az 50-100 mIU/ml érzékenységű teszteszt a terhesség első heteiben még nagy valószínűséggel (ál)negatív eredményt produkálnak. A 20-25 egységnyi hCG-t kimutató teszteszt hamarabb produkálnak valós eredményt, a legérzékenyebb teszteszt pedig már 10 egységtől kimutatják a terhességet.

¹ Vj/041-004/2012. számú irat

² milli-International Unit/milliliter

9. Amint azt az Egészségügyi Engedélyezési és Közigazgatási Hivatal (a továbbiakban: EEKH) ismertette³, elfogadható eredményt csak a megtermékenyítéstől számított 14-15. nap után lehet kapni, amely nagyjából egybeesik az elmaradt menstruáció idejével. Valóban megbízható eredményt csak az adhat, ha a tesztet legalább 3-5 nappal ezt követően megismétlik, mert ekkorra a hCG szint kb. az előző mérésakorinak a 2-4-szeresére emelkedik.
10. Az érzékenyebb tesztek (10-25 mIU/ml) használatával párhuzamosan megnőhet a téves (pozitív vagy akár negatív) eredmény esélye is. Ezek a terhességi tesztek ugyanis az (alig) emelkedett hCG szintet mutatják ki, amelynek (és így a pozitív eredménynek) nem csak a terhesség, de néhány betegség (illetve azok kezelése) is lehet az oka, és az is befolyásolhatja a téves pozitív eredmény kockázatát, hogy a menstruációs ciklus melyik szakában történik a használat. A negatív eredmény esetében is elmondható, hogy a tesztek menstruáció előtti napokban történő használata különösen problémás: ilyenkor ugyanis az érzékenyebb tesztek használata során kapott negatív eredmény adódhat egyrészt abból, hogy az illető ténylegesen nem terhes, másrészt előfordulhat, hogy a tesztet túl korán végezték el, így a hCG hormon szintje még nem éri el azt a mennyiséget, amelyet a terhességi teszt kimutatni képes.
11. A terhességi teszten mutatott pozitív eredmény a menstruáció előtt pár nappal történő tesztelés esetén 50-60%-os bizonyosságú, a menstruáció (illetve annak kimaradása) után 2-3 nappal 88%-os, 4 nappal utána pedig 98%-os bizonyosságú. Megjegyzendő, hogy például különböző daganatok, petefészek ciszta megléte esetén is jelezhet pozitív eredményt a teszt.
12. A jelenleg forgalomban lévő, hCG kimutatására készült tesztek nagyobbik része 20-25 mIU/ml érzékenységű, így a terhességet csak a beágyazódást jó egy héttel követően tudja biztonságosan kimutatni. Bár minden terhesség esetében kisebb eltérés lehetséges, általánosságban egy 25 mIU/ml érzékenységű teszt esetében ez az időpont kb. a pete beágyazódását követő 3-6. nap. Az EEKH szerint⁴ ilyen érzékenységű tesztek kellő biztonsággal csak a beágyazódás után kb. egy héttel tudják a terhességet kimutatni.
13. A fenti folyamatot az alábbi ábra szemlélteti az idő-intervallumokra is tekintettel:



14. A terhességi tesztek az in vitro diagnosztikai orvostechikai eszközökről szóló 8/2003. (III. 13.) ESzCsM rendelet 2. §-a (1) bekezdésének e) pontja értelmében önellenőrzésre szolgáló IVD orvostechikai eszközök. Az ilyen eszközöket a forgalomba hozatal előtt

³ Vj/041-004/2012. számú irat

⁴ Vj/041-004/2012. számú irat

független kijelölt szervezetnek kell tanúsítani. A kijelölt szervezet által kiadott tanúsítvány birtokában, annak érvényességi ideje alatt az adott eszköz az Európai Unión belül szabadon forgalmazható. Ennek megfelelően az Európai Unió bármely más tagállamában nyilvántartásba vett IVD eszközök magyarországi forgalmazóinak nincs további bejelentési kötelezettségük (ez csak a magyarországi gyártók vagy az Európai Unió kívüli gyártók magyarországi székhellyel rendelkező meghatalmazott képviselői számára kötelező). Az ilyen eszközök esetében a hazai nyilvántartásba vétel csak formális, kizárólag az Európai Unió bármely más tagállamában megtörtént regisztráció, illetve tanúsítás ellenőrzésére szorítkozik, s pusztán ennek megtörténtét igazolja.

15. Az eljárás alá vont többféle terhességi tesztet forgalmaz. Jelentős számú patika részére értékesít terhességi tesztek, amelyeket közvetlenül a fogyasztóknak nem értékesít.
16. Az eljárás alá vont a 25 mIU/ml érzékenyséű Gabriel terhességi tesztet 2001. április 25. óta forgalmazza. Az eladott mennyiségre és az ebből származó bevételekre (a 2007. és 2012. év közötti időszakra) vonatkozó adatokat⁵ a jelen határozat 1. számú – nem betekinhető – melléklete tartalmazza.
17. A Gabriel terhességi teszt 2004. október 25-ig az Országos Laboratóriumi Intézet engedélyével volt forgalomban (IGZ-61823/200).
18. A Gabriel terhességi tesztet az EEKH 2004 októberében vette nyilvántartásba. Az eredeti használati utasítás ekkor benyújtott magyar fordítása egyebek között az alábbiakat tartalmazta:

„Milyen tényezők befolyásolhatják a teszteredményt?

Gyógyszerek, melyek hCG-t tartalmaznak, hamis eredményhez vezethetnek... Különböző betegségek pl. petevezeték-ciszta vagy méhen kívüli terhesség magasabb hCG koncentrációt eredményezhetnek, és ezáltal fals pozitív eredményt okozhatnak. Ennek a terhességi tesztnek a megbízhatósága helyes végrehajtás esetén éppolyan magas, mint az orvosnál történő terhességi tesztnek. A magas biztonság ellenére fennáll a lehetőség, egy fals eredményre...”

19. A termék 2010 szeptemberétől alkalmazott magyar nyelvű használati utasítása⁶ egyebek között az alábbiakat tartalmazza:

„Elvárt értékek: Az Gabriel korai terhességi teszt érzékenysége 25 mIU/ml, így alkalmas a terhesség kimutatására. A hCG-koncentráció a pete beágyazódását követő egy héten belül éri el az 5-50 mIU/ml értéket, és a menstruáció várható időpontjának napjára eléri a kb. 100 mIU/ml értéket...”

„Mikortól végezhető el a teszt feltételezett terhesség esetén?

Legkorábban a lehetséges fogamzást követő 10. napon végezhető el...”

„Mennyire pontos a teszt?

Mind a labortesztek, mind a klinikai vizsgálatok azt bizonyítják, hogy az Gabriel korai terhességi teszt 99%-ban helyes eredményt jelez...”

„Milyen tényezők befolyásolhatják a teszt eredményét?

A hCG tartalmú gyógyszerek (pl. Pregnyl, Profasi, Pergonal, APL) hamis pozitív eredményt okozhatnak. Emellett van egy sor olyan betegség, amelyek a hCG-szint megnövekedéséhez vezethetnek...”

„A pozitív eredménynek más oka is lehet, mint a normális terhesség?

⁵ Vj/041-002/2012. és Vj/041-018/2012. számú iratok

⁶ Vj/041-002/2012. 5/a., Vj/041-004/2012., Vj/041-009/2012. számú iratokban

Van néhány olyan betegség, amely megnövekedett hCG-értéket okoz, pl. ectópiás terhesség vagy petefészekciszta...”

IV.

A vizsgált kereskedelmi gyakorlat

20. A vizsgált kereskedelmi gyakorlat egyes eszközeinek tartalmát és megjelenési adatait (ideérve azok ismert költségeit⁷) a jelen határozat 2. számú – nem betekinhető – melléklete tartalmazza.

A 2008. szeptember 1. előtt tanúsított kereskedelmi gyakorlat

A Gabriel terhességi teszt doboza

21. A Gabriel terhességi teszt – a jelen eljárás során megkeresett EEKH által csatolt, a rajta elhelyezett ún. „Rev. szám” szerint 2006 júliusától alkalmazott, az EEKH közlése szerint az eljárás alá vont által a 2004 októberi kérelemhez benyújtott – dobozterve⁸ egyebek között a következőket közölte:

„Tökéletes megbízhatóság

Már 3 napos terhességet kimutat beágyazódás után”

22. Az eljárás alá vont nyilatkozata szerint a „már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után” feliratot tartalmazó doboz csak próbanyomásra készült, és a kereskedelmi forgalomba nem került. Azonban a Versenytanács előtt ismert olyan, nem az eljárás alá vont és nem is az EEKH által benyújtott doboz, amely ezt a szöveget tartalmazza. A vizsgálat során nem sikerült feltárni, hogy a fentiek szerinti doboz mikor, milyen körülmények között került alkalmazásra.

Szórólap

23. Az eljárás alá vont által a 2008. szeptember 1. előtt a Gabriel terhességi teszttel összefüggésben alkalmazott kereskedelmi kommunikációinak tartalma nem ismert, kivéve azt az eljárás alá vont által – nyilatkozata szerint⁹ az elmúlt öt évben, azaz 2007-től folyamatosan – a gyógyszertárakban alkalmazott (150 mm x 210 mm-es, a továbbiakban 1. számú) szórólapot, amelyen szerepelt a Gabriel terhességi teszt dobozának fényképe, a következő közlésekkel:

„Tökéletes megbízhatóság

Már korai terhességet kimutat pár perc alatt”

24. Az eljárás alá vont nyilatkozata szerint a területi képviselők döntöttek arról, hogy melyik gyógyszertárban mikor és milyen példányszámban alkalmazzák a szórólapot.

A 2008. szeptember 1-jétől tanúsított kereskedelmi gyakorlat

25. Az eljárás alá vont 2008. szeptember 1. és 2012. május 31. között többféle módon népszerűsítette a Gabriel terhességi tesztet.

A Gabriel terhességi teszt doboza

26. A Versenytanács előtt ismert olyan doboz¹⁰, amely a Gabriel terhességi teszt kapcsán közli, hogy

„Tökéletes megbízhatóság

⁷ Vj/041-006/2012., Vj/041-014/2012. és Vj/041-017/2012. számú iratok

⁸ Vj/041-009/2012. számú irat

⁹ Vj/041-006/2012. számú irat

¹⁰ Vj/041-014/2012. számú irat

Már 3 napos terhességet kimutat beágyazódás után”

27. A Gabriel terhességi teszt olyan doboza¹¹ is a Versenytanács rendelkezésére áll, amely egyebek között a következőt közli:

„Tökéletes megbízhatóság

Már korai terhességet kimutat pár perc alatt”

28. A kétféle doboz alkalmazásának időtartama, az alkalmazás körülményei nem ismertek.

29. Az eljárás alá vont által alkalmazott egyéb kereskedelmi kommunikációkon (nyomtatott sajtóban megjelent reklámok, szórólapok, internetes honlap) szerepeltetésre került a termék doboza, így az, illetve az azon szereplő közlések ezen kereskedelmi kommunikációk üzenetének a részévé váltak. Erre tekintettel megállapítást nyert, hogy a dobozon megjelenített kereskedelmi gyakorlat azonos formában és tartalommal más kommunikációs eszköz útján is megvalósult – igazolt módon.

30. Az eljárás alá vont akként nyilatkozott továbbá, hogy a jelen versenyfelügyeleti eljárás hatására, az előzetes álláspont kézhezvételét követően – 2013 februárjában – intézkedett a vizsgálattal érintett termék dobozán megjelenített „Tökéletes megbízhatóság” szlogen „Magas fokú megbízhatóság”-ra történő módosításáról.¹² A módosított doboz fényképe mellett csatolta a vonatkozó nyomdai megrendelést is, valamint úgy nyilatkozott, hogy honlapjáról is eltávolította a tökéletes megbízhatóságot ígérő dobozokat, az új dobozok fotózása és feltöltése folyamatban van. Az EEKH felé a dobozon történt változást az eljárás alá vont – nyilatkozata szerint – telefonon jelezte és elküldte postán.

A nyomtatott sajtóban megjelent reklámok

31. Az eljárás alá vont a 2009., a 2010. és a 2011. évben több reklámot jelentetett meg a nyomtatott sajtóban¹³. Ezen reklámokban a Gabriel terhességi teszt dobozának fényképe is szerepel. A dobozon olvasható szöveg két változatban szerepelt a reklámokban, azzal, hogy a termék dobozának fényképe (és az azon olvasható szöveg) mellett további közlések is elhelyezésre kerültek:

A hirdetésben megjelenő Gabriel terhességi teszt dobozán olvasható, a jelen vizsgálatban releváns közlés	Kereskedelmi kommunikáció a megjelenés időpontjával	Egyéb, a jelen vizsgálat vonatkozásában jelentőséggel bíró közlés a kereskedelmi kommunikációban
<i>Tökéletes megbízhatóság</i> <i>Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után</i>	Hölgyvilág 2009.07.16.	-
	Blikk Nők 2010.06.02.	-
	Hot 2010.06.10.	<i>„...Az, amely a nap bármely szakában elvégezhető – sok terméknel inkább a reggeli első vizeletmintát javasolják –, már a petesejt beágyazódása utáni 3. napon képes kimutatni, hogy valóban van-e ok az örömrre. (Maga a beágyazódás 72 óra.)...”</i>
	Blikk Nők 2010.08.18.	<i>„... Az, amely a nap bármely szakában elvégezhető – sok terméknel inkább a reggeli első vizeletmintát javasolják –, már a petesejt beágyazódása utáni 3. napon képes kimutatni, hogy valóban van-e ok az örömrre. (Maga a beágyazódás 72 óra.)...”</i>
	Blikk Nők 2010.09.29.	-

¹¹ Vj/041-002/2012. 5/b., Vj/041-009/2012. számú iratok

¹² Vj/041-037/2012. számú irat

¹³ Vj/041-014/2012., Vj/041-017/2012. számú iratok

	IM 2010.11.09.	„Már egészen korai terhességet is kimutat, és nem kell várnod vele reggelig/estig: a nap bármely szakában használható.”
	IM 2010.12.07.	„Már egészen korai terhességet is kimutat, és nem kell várnod vele reggelig/estig: a nap bármely szakában használható.”
Tökéletes megbízhatóság Már korai terhességet kimutat pár perc alatt	Blikk Nők 2011.06.08.	-
	IM 2011.08.09.	-
	Blikk Nők 2011.10.26.	-
	Hot 2011.11.03.	-
	IM 2011.12.06.	-

Szórólapok

32. Az eljárás alá vont által – nyilatkozata szerint¹⁴ az elmúlt öt évben – a gyógyszerárakban alkalmazott (a jelen határozat 23. pontjában már ismertetett) 1. számú szórólapon szerepelt a Gabriel terhességi teszt dobozának fényképe, azon a következő közlésekkel:

„Tökéletes megbízhatóság

Már korai terhességet kimutat pár perc alatt”

33. A Versenytanács előtt ismert további három szórólap¹⁵ is, amelyeken egyebek között a Gabriel terhességi teszt dobozának fényképe látható, a következő közlésekkel:

Szórólap	Mérete	A szórólapon szereplő Gabriel terhességi teszt dobozának fényképén olvasható tájékoztatás	A szórólapon külön olvasható tájékoztatás	Egyéb
2. számú	150 mm x 210 mm	Tökéletes megbízhatóság Már 3 napos terhességet kimutat beágyazódás után	-	-
3. számú	110 mm x 220 mm	Tökéletes megbízhatóság Már 3 napos terhességet kimutat beágyazódás után	Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után	Az eljárás alá vont három termékét népszerűsíti
4. számú	110 mm x 220 mm	Tökéletes megbízhatóság Már korai terhességet kimutat pár perc alatt	Már korai terhességet kimutat pár perc alatt	Az eljárás alá vont három termékét népszerűsíti

34. A 2-4. számú szórólapok esetében nem ismert, hogy azok pontosan mikor és milyen körülmények között kerültek alkalmazásra.

Az eljárás alá vont internetes honlapja

35. Az eljárás alá vont www.semperveritas.hu internetes honlapja 2006 márciusában került beregisztrálásra, azonban információk csak kb. másfél év múlva kerültek fel az oldalra¹⁶. A jelen versenyfelügyeleti eljárásban két honlapi tartalom ismert a vizsgált időszakot illetően.

¹⁴ Vj/041-006/2012. számú irat

¹⁵ Vj/041-014/2012. számú irat

¹⁶ Vj/041-006/2012. számú irat

36. Az eljárás alá vont honlapja a 2010. augusztus 9-i állapot¹⁷ szerint egyebek között azt közölte a Gabriel terhességi tesztről, hogy az „*már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után.*” A termék dobozának a honlapon szereplő képe kapcsán nem ismert egyértelműen, hogy az további kattintásokkal nagyítható volt-e, illetve hogy azon milyen állításokat tartalmazott.
37. A vizsgált honlapon a Gábriel terhességi teszt kapcsán 2012. december 4-én¹⁸ már a „*Tökéletes megbízhatóság*” és a „*Már korai terhességet kimutat pár perc alatt*” szlogenek olvashatóak.
38. Jelenleg az eljárás alá vont honlapján¹⁹ található doboz nem tartalmazza a „*Tökéletes megbízhatóság*” szlogent.²⁰
- Webpatikák, webáruházak honlapjai
39. A Gabriel terhességi teszt dobozának fényképe számos webpatika, webáruház honlapján szerepel²¹. A dobozok egy része azt a közlést tartalmazza, hogy „*Tökéletes megbízhatóság*”, illetve „*Már 3 napos terhességet kimutat beágyazódás után*”, míg a dobozok egy másik része azt közli, hogy „*Tökéletes megbízhatóság*” és „*Már korai terhességet kimutat pár perc alatt*”.
40. A különböző honlapokon feltűnő dobozok alkalmazásának háttere, eljárás alá vontnak a honlapokon való szereplésben betöltött szerepe nem ismert, így ezen megjelenések értékelésére nem került sor.

Az EEKH véleménye

41. Az eljárás során megkeresett EEKH a „*Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után*” állítás kapcsán ismertette²², hogy önmagában a beágyazódást követő harmadik napon kimutatható terhesség helytálló lehet, tekintettel arra, hogy az esetek nagyobb részében ekkor már detektálható a terhesség következtében megemelkedett hCG szint. Hangsúlyozta ugyanakkor, hogy a beágyazódás utáni 3. nap valójában a megtermékenyülést követő kb. 15. nap, azaz az utolsó menstruációt követő 4. hét legvége, illetve 5. hét eleje.
42. Az EEKH előadta továbbá, az az állítás, hogy egy terhességi teszt „*tökéletesen megbízható*”, szakmai értelemben nyilvánvaló, hogy túlzó, mivel tökéletes eszköz nem létezik. A rendelkezésre álló információk szerint a teszt teljesítőképesség értékelése alapján ez az eszköz 99%-os megbízhatósággal mutatja ki a vizeletben a 25 mIU/ml értéket elérő, illetve azt meghaladó mennyiségű hCG jelenlétét. Mivel az ilyen biokémiai, illetve immunológiai reakciókon alapuló tesztek nem közvetlenül a terhességet magát, hanem csak egy, a terhességgel szorosan összefüggő hormonális változást mutatnak ki, ez egyben azt is jelenti, hogy a teszt a terhesség vonatkozásában „*tévedhet*” minden olyan esetben, amikor a terhességen kívül bármely más fiziológiás vagy patológias folyamat befolyásolja a vizelet hCG szintjét. A 99%-os megbízhatóság tehát a hCG vizeletbeli jelenlétének és nem a terhesség fennállásának kimutatására vonatkozik. A „*tökéletes megbízhatóság*” ilyen értelemben nem valós állítás²³.

¹⁷ Vj/041-016/2012. számú irat

¹⁸ Vj/041-016/2012. számú irat

¹⁹ http://www.semperveritas.hu/termekek/1/after_3_vizeletsugaras_terhessegi_gyorsteszt/

²⁰ Vj/041-016/2012. számú irat

²¹ Vj/041-019/2012. számú irat

²² Vj/041-004/2012. számú irat

²³ Vj/041-004/2012. számú irat

A Gabriel terhességi teszt gyártójának nyilatkozata

43. A Gabriel terhességi teszt gyártójának nyilatkozata szerint²⁴ 3 nappal a beágyazódás után (a beágyazódás kb. 5-7 nappal az esetleges fogantatás után kezdődik) a teszt képes kimutatni a terhességet.

V.

Az eljárás alá vont előadása

44. Az eljárás alá vont előadta, nem a versenyjogi szabályokat megsértve értékesítette a Gabriel terhességi tesztet.
45. Az eljárás alá vont véleménye szerint a vásárlók kizárólag a gyógyszerészek ajánlására vásárolnak, illetve választanak terhességi tesztet. Nem külső és nem feliratok alapján választanak a vevők, kizárólag a patikus ajánlása alapján. Ez akkor lenne érdekes, ha például a DM-ben is megvásárolható lenne a Gabriel terhességi teszt, mert ott a polcon van és kiválasztható a többi közül.
46. Előadta, tapasztalata szerint a fogyasztó számára valódi jelentősége annak van, hogy a terhességi teszt a használat időpontjában megbízhatóan mutatja-e az észlelt eredményt, az általa közölt mérési eredmény ne legyen téves, a teszt ne reagáljon más okból, mint valódi terhességből eredő hormonszint változásra.
47. Az eljárás alá vont közölte, a Gabriel terhességi tesztet a „Már korai terhességet kimutat pár perc alatt” szöveggel forgalmazták a magyarországi patikák felé a teszt engedélyezése óta.
48. Ismertette, hogy a Gabriel terhességi teszt mintegy 300 darab dobozára a „Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után” szöveg egy próbanyomás során került téves adatközlés, félreértés következtében, azonban ezzel a szöveggel ellátott dobozok nem kerültek kereskedelmi forgalomba, csak a patikalátogató képviselőkhöz. A hiba észrevétele után azonnal intézkedett a felirat javításáról. Tudomása szerint a kérdéses felirattal ellátott doboz nem került forgalomba.
49. Kiemelte, hogy ha a „Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után” felirat állna a dobozon, akkor sem állít valótlan a mondat, mivel a 3. napon már kimutatható a beágyazódás után a terhesség a Gabriel terhességi teszt segítségével. Egyetlen vásárló nem jelezte, hogy nincs megelégedve a termékkel, egyetlen vásárló nem panaszkodott és nem reklamált. Ha most ezzel a felirattal forgalmaznák a terméket akkor is megállná a helyét. Mivel az állításban szerepel a „beágyazódás után” megjegyzés, így az nem vezet félre senkit. Felhívta a figyelmet arra, hogy a terhességi teszt gyártójának nyilatkozata szerint 3 nappal a beágyazódás után (a beágyazódás kb. 5-7 nappal az esetleges fogantatás után következik be) a teszt képes kimutatni a terhességet.
50. Előadta továbbá, hogy a Gabriel terhességi tesztet meghamisították. A hamis tesztek a 2004. és a 2005. évben kerültek a patikákba. Ezekben a dobozokon a kifogásolt állítás, a „már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után” felirat szerepelt.
51. Az eljárás alá vont felhívta a figyelmet arra, hogy számos versenytársa alkalmazza a GVH által kifogásolt állítást.
52. Ismertette, hogy a webpatikáknak nem küldött fotót a Gabriel terhességi teszt dobozáról, s 2011. január 25-től törekszik őket értesíteni arról, hogy cseréljék ki a GVH által kifogásolt dobozt.

²⁴ Vj/041-002/2012. számú irat 2. számú melléklete

53. Az eljáró versenytanács (a továbbiakban: Versenytanács) előzetes álláspontjára tett észrevételeiben az eljárás alá vont kérte, hogy a Versenytanács határozatában állapítsa meg a Tptv. 77. §-a (1) bekezdésének i) pontja alapján, hogy az eljárás alá vont magatartása nem ütközik törvénybe.
54. A megbízhatóság fogalma kapcsán az eljárás alá vont előadta, hogy az műszaki értelemben a Kislexikon értelmezése szerint azt jelenti, hogy az adott műszer egy bizonyos ideig egy megadott relációban és körülmények között üzemképes, azaz kielégíti az előírt követelményeket. A megbízhatóság értelmezése körében tehát álláspontja szerint kijelenthető, hogy a megbízhatóság egy viszonylagos fogalom, nem pedig egzakt. Minden engedélyezett orvosi diagnosztikai műszerre igaz, és az összes engedélyezett terhességi tesztre is, hogy bizonyos feltételek fennállása és alkalmazási mód mellett megbízható eredményt produkálnak.
55. A tökéletesség fogalma kapcsán az eljárás alá vont előadta, hogy a Magyar Értelmező kéziszótár szerint a tökéletes nem más, mint amikor valami, vagy valaki a mintának teljesen megfelelő, a lehető legjobb, valamely minta szerinti tulajdonságot a lehető legnagyobb mértékben megtestesít. Egyetlen fogalom-meghatározás sem mondja ki, hogy a tökéletes 100 %-ost jelentene.
56. A Versenytanács által azon megfogalmazott kijelentést, mely szerint azért félrevezető a „tökéletes megbízhatóság” kijelentés a terhességi teszt csomagolásán, mert a vizsgált terhességi teszt az EEKH adatszolgáltatás alapján 99%-os megbízhatósággal mutatja ki a 25 mIU/ml értékű hCG szintet, azaz annak megbízhatósága nem 100%-os, azaz nem tökéletes, álláspontja szerint a téves.
57. A tökéletes megbízhatóság ezért a vizsgált terhességi teszt tekintetében nem jelenthet mást, mint azt, hogy az adott műszer a jelenleg kereskedelmi forgalomban kapható legérzékenyebb, legpontosabb műszerek egyike, amely már korai terhességet kimutatására alkalmas, ami azonban nem jelent tévedhetetlenséget és hibátlanságot.
58. Továbbá minden terhességi tesztre igaz, hogy pozitív eredmény esetén (ahogyan az a terméktájékoztatókban is szerepel) a terhességet nőgyógyásznak kell megerősítenie, pontosan azért, mert bizonyos gyógyszerkészítmények vagy betegségek annak eredményét befolyásolhatják. Csak hogy ezek a befolyásoló tényezők már az érintett terhességi teszt megadott relációján és üzemképességén kívül esőnek tekintendők.
59. A fentiekből következően a „tökéletes megbízhatóság” mint fogalom a csomagoláson nem sugallhatja azt a fogyasztó részére, hogy tévedés kizárva, 100%, hogy gyermeket vár, csupán azt, hogy az érintett termék a jelenleg kereskedelmi forgalomban kapható terhességi tesztek közül az egyike azoknak, mely a leginkább képes a nap bármely szakában kimutatni azt, hogy a vizeletben lévő hormonszint alapján terhesség feltételezhető. A Gábiel terhességi teszt tájékoztatója 99%-ot ígér, és ezzel – az eljárás alá vont álláspontja szerint – nem téveszti meg a fogyasztót.
60. A Gábiel terhességi teszt csomagolódobozán feltüntetett „már 3 napos terhességet kimutat beágyazódás után” kifejezés kapcsán az eljárás alá vont előadta, hogy már az általános iskolai biológia tananyagban is megkülönböztetésre kerül a megtermékenyülés a terhességtől. Terhességről akkor beszélünk, ha a megtermékenyített petesejt beágyazódása megtörtént a méh nyálkahártyájába. Ez álláspontja szerint közismert tudás, nem szűk társadalmi réteg által hozzáférhető információ, és álláspontja szerint attól, aki terhességi tesztet vásárol, elvárható tudás is.
61. A beágyazódás fogalma kapcsán az eljárás alá vont előadja, hogy az előzetes álláspont sem mond mást mint hogy értékelhető eredmény a megtermékenyítést követő 14-15. napon kapható, azaz a beágyazódást követő 2-3. napon. Mivel a Gábiel terhességi teszt dobozán is ez az állítás szerepel, az nem tekinthető félrevezetőnek.

62. Eljárás alá vont felhívja a figyelmet, hogy a szakhatósági vélemény is úgy fogalmaz, hogy „a szóban forgó teszt érzékenysége elvben nem zárja ki, hogy azzal a zigóta beágyazódását követő három nappal ... már kimutatható a terhesség következtében megemelkedett hormonszint”.
63. A terhességi tesztek célcsoportja - az eljárás alá vont álláspontja szerint - azon szülőképes nőkre korlátozódik, akik a fogamzásgátlásban is otthon vannak. Ez a célcsoport megfelelő tudásszintet és tájékozottságot feltételez és igényel. Erre való tekintettel nem osztja az eljárás alá vont az érintett fogyasztói körre tett azon vizsgálati megállapításokat, mely szerint a nők nagyobb százaléka nem rendelkezik a terhességi tesztekkel kapcsolatos megfelelő ismeretekkel. Álláspontja szerint az a fogyasztói réteg, aki vásárol terhességi tesztet, már családtervezéssel foglalkozik, ebben a tekintetben mindenképpen tudatos vásárlónak minősül.
64. A fogyasztói vásárlási magatartással kapcsolatban az eljárás alá vont előadta, hogy alapvetően a vásárlásnál nincs idő a terméken megtalálható információk elolvasására, értelmezésére. Sokkal inkább a külső megjelenés, a szín határozza meg azt, hogy a fogyasztó melyikdobozt választja, abban az esetben, ha egyáltalán van az adott patikában több termék. A szórólapok kapcsán felhívta arra a figyelmet, hogy – álláspontja szerint – azoknak nincs is jelentősége, nem a szórólapok alapján tájékozódik a fogyasztó. A szórólapnak abban a tekintetben lehet jelentősége, hogy adott esetben felhívja a figyelmet a márka, egy termék vagy a vállalkozás létezésére. A terméktájékoztatóval kapcsolatban eljárás alá vont előadta, hogy – álláspontja szerint – azt mindenki elolvassa, mivel a terhességi tesztek esetében speciális használatbavételről, használati jellemzőkről van szó.
65. Eljárás alá vont a fentiekre való tekintettel elsődlegesen kérte, hogy a Versenytanács állapítsa meg, hogy az eljárás alá vont által alkalmazott Gábrriel terhességi teszt dobozán szereplő „Tökéletes megbízhatóság” és „Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után” kifejezések nem törvénysértőek. Másodlagosan kérte, hogy bármely vagy mindkét kifejezés törvénysértő voltának megállapítása esetén is mellőzze a bírság kiszabását, figyelemmel arra, hogy az eljárás alá vont részéről szándékos megtévesztésre irányuló magatartás és rosszhiszeműség az eljárás során nem volt bizonyítható.
66. Amennyiben a Versenytanács a fentiek ellenére mégis bírságot szabna ki, úgy az eljárás alá vont kérte, hogy csupán az érintett termék értékesítéséből származó árbevételét vegye figyelembe, illetve kérte, hogy az egyes súlyosító körülmények kapcsán az alábbiakat mérlegelje:
- nem érintette a jogsértő gyakorlat a fogyasztók széles körét, csak a tudatos vásárlókat;
 - a jogsértés nem tartott több éven át, ugyanis az érintett tesztek csomagolóanyagát meghamisították. Azt, hogy milyen mennyiségű doboz került „már 3 napos terhességet kimutat beágyazódás után” szlogennel ténylegesen a forgalomba, utólagosan már bizonyítani nem lehetséges. Nincs arra sem bizonyíték, amely cáfolná az eljárás alá vont azon nyilatkozatát, mely szerint a „már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után” feliratot tartalmazó doboz csak próbanyomásra készült, és a kereskedelmi forgalomba nem került. A különféle sajtóorgánumban, szórólapokon, internetes oldalakon megjelenő hirdetések egyrészt időszakos jellegűek voltak, másrészt nem folyamatosak, így több éven át tartónak nem tekinthetőek;
 - az eljárás alá vont magatartása nem volt felróható, mivel az eljárás alá vont vállalkozás mindvégig a gyártó tájékoztatásának megfelelően látta el termékét a megfelelő tájékoztatóval, a magyar nyelv általánosan elfogadott kifejezéseinek értelmezése mellett, a versenytársakhoz hasonló hirdetési módon és szóhasználattal;
 - a termék forgalmazása óta egyetlen fogyasztó sem jelentett be kifogást a kérdéses mondatokkal szemben, hogy azok ne felelnének meg a termék tulajdonságainak.

67. Eljárás alá vont továbbá – még az esetleges bírság kiszabását meghozó határozata előtt – kérte a Versenytanácsot, hogy tekintettel a Tpvt. 44. §-ban foglaltakra, biztosítson az eljárás alá vont részére részletfizetési kedvezményt.

VI.

Jogi háttér

68. A Tpvt. 8. §-a (1) bekezdésének 2008. augusztus 31-ig hatályos első mondata szerint tilos a gazdasági versenyben a fogyasztókat megtéveszteni. Ugyanezen jogszabályhely szerint a Tpvt. alkalmazásában fogyasztó: a megrendelő, a vevő és a felhasználó. A (2) bekezdés a) pontja értelmében a fogyasztók megtévesztésének minősül különösen, ha az áru ára, lényeges tulajdonsága - így különösen összetétele, használata, az egészségre és a környezetre gyakorolt hatása, valamint kezelése, továbbá az áru eredete, származási helye, beszerzési forrása vagy módja - tekintetében valótlan tényt vagy valós tényt megtévesztésre alkalmas módon állítanak, az árut megtévesztésre alkalmas árujelzővel látják el, vagy az áru lényeges tulajdonságairól bármilyen más, megtévesztésre alkalmas tájékoztatást adnak. A Tpvt. 9. §-a rögzítette, hogy a használt kifejezéseknek a mindennapi életben, illetőleg a szakmában elfogadott általános jelentése az irányadó annak megállapításánál, hogy a tájékoztatás a fogyasztók megtévesztésére alkalmas-e.
69. A 2008. szeptember 1-jén hatályba lépett Fttv. 1. §-ának (1) bekezdése szerint ez a törvény állapítja meg az áruhoz kapcsolódó, a kereskedelmi ügylet lebonyolítását megelőzően, annak során és azt követően a fogyasztóval szemben alkalmazott kereskedelmi gyakorlatokra, valamint az ilyen kereskedelmi gyakorlat tekintetében alkalmazott magatartási kódexekre vonatkozó követelményeket, és az azok megsértésével szembeni eljárás szabályait. Ugyanezen szakasz (2) bekezdése szerint a törvény hatálya arra a kereskedelmi gyakorlatra terjed ki, amely a Magyar Köztársaság területén valósul meg, továbbá arra is, amely a Magyar Köztársaság területén bárkit fogyasztóként érint.
70. Az Fttv. 2. §-ának a) pontja szerint fogyasztó az önálló foglalkozásán és gazdasági tevékenységén kívül eső célok érdekében eljáró természetes személy. Ugyanezen jogszabályhely d) pontja szerint kereskedelmi gyakorlat a vállalkozásnak, illetve a vállalkozás érdekében vagy javára eljáró személynek az áru fogyasztók részére történő értékesítésével, szolgáltatásával vagy eladásösztönzésével közvetlen kapcsolatban álló magatartása, tevékenysége, mulasztása, reklámja, marketingtevékenységek vagy egyéb kereskedelmi kommunikációja, az e) pont alapján a kereskedelmi kommunikáció a vállalkozás önálló foglalkozásával vagy gazdasági tevékenységével közvetlenül összefüggésben történő információközlés, függetlenül annak megjelenési módjától, eszközétől, valamint h) pontja szerint ügyleti döntés a fogyasztó arra vonatkozó döntése, hogy kössön-e, illetve hogyan és milyen feltételek mellett kössön szerződést, továbbá hogy gyakorolja-e valamely jogát az áruval kapcsolatban.
71. Az Fttv. 3. §-ának (1) bekezdése kimondja, hogy tilos a tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat. A (2) bekezdés értelmében tisztességtelen az a kereskedelmi gyakorlat, a) amelynek alkalmazása során a kereskedelmi gyakorlat megvalósítója nem az ésszerűen elvárható szintű szakismerettel, illetve nem a jóhiszeműség és tisztesség alapelveinek megfelelően elvárható gondossággal jár el (szakmai gondosság követelménye), és b) amely érzékelhetően rontja azon fogyasztó lehetőségét az áruval kapcsolatos, a szükséges információk birtokában meghozott tájékozott döntésre, akivel kapcsolatban alkalmazzák, illetve akihez eljut, vagy aki a címzettje, és ezáltal a fogyasztót olyan ügyleti döntés meghozatalára készteti, amelyet egyébként nem hozott volna meg, vagy erre alkalmas. Ugyanezen szakasz (3) bekezdése szerint tisztességtelen különösen az a kereskedelmi gyakorlat, amely megtévesztő (6. § és 7. §) vagy agresszív (8. §).

72. Az Fttv. 4. §-ának (1) bekezdése értelmében a kereskedelmi gyakorlat megítélése során az olyan fogyasztó magatartását kell alapul venni, aki ésszerűen tájékozottan, az adott helyzetben általában elvárható figyelmességgel és körültekintéssel jár el, figyelembe véve az adott kereskedelmi gyakorlat illetve áru nyelvi, kulturális és szociális vonatkozásait is. Ha a kereskedelmi gyakorlat a fogyasztók egy meghatározott csoportjára irányul, az adott csoport tagjaira általánosan jellemző magatartást kell figyelembe venni.
73. Az Fttv. 6. §-a (1) bekezdésének bg) pontja értelmében megtévesztő az a kereskedelmi gyakorlat, amely valótlan információt tartalmaz, vagy valós tény - figyelemmel megjelenésének valamennyi körülményére olyan módon jelenít meg, hogy megtéveszti vagy alkalmas arra, hogy megtéveszse a fogyasztót az áru adott célra való alkalmassága, a használatától várható eredmények, előnyei tekintetében és ezáltal a fogyasztót olyan üzleti döntés meghozatalára készteti, amelyet egyébként nem hozott volna meg, vagy erre alkalmas:.
74. Az Fttv. 9. §-ának (1) bekezdése értelmében a tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat tilalmának megsértéséért felel az a vállalkozás, amelynek a kereskedelmi gyakorlattal érintett áru értékesítése, eladásának ösztönzése közvetlenül érdekében áll.
75. Az Fttv. 14. §-a szerint a vállalkozás – az eljáró hatóság felhívására – a kereskedelmi gyakorlat részét képező tényállítás valóságát igazolni köteles. Ha a vállalkozás nem tesz eleget ennek a kötelezettségnek, úgy kell tekinteni, hogy a tényállítás nem felelt meg a valóságnak. Erre a vállalkozást a hatóság felhívásában figyelmeztetni kell.
76. Az Fttv. 19. §-ának c) pontja értelmében a kereskedelmi gyakorlat tisztességtelenségének megállapítására irányuló eljárásra az Fttv.-ben meghatározott eltérésekkel a GVH eljárása tekintetében a Tpvt. rendelkezéseit kell alkalmazni.
77. A Tpvt. 77. §-a (1) bekezdésének d) pontja alapján az eljáró versenytanács határozatában megállapíthatja a magatartás törvénybe ütközését, illetve f) pontja értelmében megtilthatja a törvény rendelkezéseibe ütköző magatartás további folytatását.
78. Az eljáró versenytanács a Tpvt. 78. §-ának (1) bekezdése értelmében bírságot szabhat ki azzal szemben, aki a Tpvt. (illetve az Fttv.) rendelkezéseit megsérti. A bírság összege legfeljebb a vállalkozás, illetve annak - a határozatban azonosított - vállalkozáscsoportnak a jogsértést megállapító határozat meghozatalát megelőző üzleti évben elért nettó árbevételének tíz százaléka lehet, amelynek a bírsággal sújtott vállalkozás a tagja. A (2) bekezdés szerint ha az (1) bekezdés szerinti vállalkozásoknak, illetve vállalkozáscsoportnak a jogsértést megállapító határozat meghozatalát megelőző üzleti évben elért nettó árbevételéről nem áll rendelkezésre hitelesnek tekinthető információ, a bírság maximumának meghatározásakor az utolsó hitelesen lezárt üzleti év árbevétele az irányadó. A (3) bekezdés rögzíti, hogy a bírság összegét az eset összes körülményeire - így különösen a jogsérelem súlyára, a jogsértő állapot időtartamára, a jogsértéssel elért előnyre, a jogsértő felek piaci helyzetére, a magatartás felróhatóságára, az eljárást segítő együttműködő magatartására, a törvénybe ütköző magatartás ismételt tanúsítására - tekintettel kell meghatározni. A jogsérelem súlyát különösen a gazdasági verseny veszélyeztetettségének foka, a fogyasztók, üzletfelek érdekei sérelmének köre, kiterjedtsége alapozhatja meg.
79. A Tpvt. 44. §-a alapján a közigazgatási hatósági eljárás és szolgáltatás általános szabályairól szóló 2004. évi CXL. törvény (a továbbiakban: Ket.) versenyfelügyeleti eljárásra irányadó 74. §-ának (1) bekezdése szerint, ha a kötelezés jellege megengedi, a hatóság részletekben történő teljesítést is megállapíthat. A Ket. 74. §-ának (2)-(5) bekezdései fizetési kedvezmény kérelmezésével és engedélyezésével kapcsolatos rendelkezéseinek alkalmazását ugyanakkor a Tpvt. 44. §-a a versenyfelügyeleti eljárás tekintetében kizárja.

VII.

Az értékelés keretei

Az eljárás tárgya

80. Általános követelményként fogalmazódik meg, hogy a vállalkozásnak a fogyasztók irányában tanúsított kereskedelmi gyakorlata feleljen meg a tisztesség követelményének, s így a magáról vagy áruinak lényeges tulajdonságáról vagy adott, fogyasztóknak szóló tájékoztatása igaz és pontos legyen.
81. A jelen eljárás tárgya az eljárás alá vont által a Gabriel terhességi gyorsteszt kapcsán 2001. április 25. és 2012. május 31. között tett azon állítások megítélése, hogy „Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után”, illetve „Tökéletes megbízhatóság”.
82. A Versenytanács aláhúzza, hogy kizárólag az eljárást megindító végzésben meghatározott körben értékeli a vizsgált kereskedelmi gyakorlatot, továbbá azt is, hogy a vizsgált szlogenek esetében azok alkalmazását tekintve (mivel azok a vizsgált időszakban alapvetően nem változtak) folyamatos magatartásról, kereskedelmi gyakorlatról van szó.

Az alkalmazandó jogszabály

83. A jelen eljárásban vizsgált kereskedelmi gyakorlat kapcsán a 2008. szeptember 1-jét megelőző időszak vonatkozásában a Tpv. 2008. augusztus 31-ig hatályos III. fejezete tartalmazta a fogyasztóvédelmi célzatú versenyjogi normákat, így az ezen időpontig tanúsított kereskedelmi gyakorlat a Tpv. 2008. augusztus 31-ig hatályos III. fejezete alapján értékelendő.
84. A 2008. augusztus 31. után tanúsított kereskedelmi gyakorlattal kapcsolatban megállapítható, hogy címzettjei olyan személyek, akik önálló foglalkozásukkal és gazdasági tevékenységükkel össze nem függő célok érdekében járnak el, azaz fogyasztók [Fttv. 2. § a) pont]. Erre való tekintettel a vizsgált kereskedelmi gyakorlat az Fttv. hatálya alá tartozik, azt ezen törvény alapján értékelendő.
85. Az Fttv. 3. §-ának (1) bekezdése szerint tilos a tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat. Az Fttv. 3. §-ának (2)-(4) bekezdései értelmében egy kereskedelmi gyakorlat három esetben minősülhet tisztességtelennek:
- ha az adott kereskedelmi gyakorlat szerepel az Fttv. mellékletében (az ún. „feketelistán”), vagy
 - ha a kereskedelmi gyakorlat (aktív módon vagy mulasztás révén) megtevesztő vagy agresszív, teljesítve a 6-8. §-okban szabályozott feltételeket, vagy
 - ha teljesülnek az Fttv. 3. §-ának (2) bekezdésben rögzített feltételek.
86. A szabályozás logikájából (generális-speciális viszony) adódóan mindig azon tényállási elemeket kell vizsgálni, amelyeknek a magatartás különösen megfeleltethető, az általánosabb tényállási elemeket nem, hiszen azokat a jogalkotó megvalósultnak tekinti.
87. A Versenytanács álláspontja szerint a Gabriel terhességi teszt alkalmazott „Tökéletes megbízhatóság” és „Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után” állításokkal megvalósított kereskedelmi gyakorlat a 2008. szeptember 1-jével kezdődő időszak vonatkozásában az Fttv. 6. §-a alapján értékelendő.

A kereskedelmi gyakorlattal megcélzott, illetve elért fogyasztók

88. A vizsgált kereskedelmi gyakorlat a fogyasztók egy meghatározott csoportjára – a potenciálisan terhes, s ennek tudatában levő nőkre – irányult, így az adott csoport tagjaira általánosan jellemző magatartást kell figyelembe venni a magatartás megítélése során. A

Versenytanács álláspontja szerint a jelen esetben ez utóbbi rendelkezés alapján figyelembe veendő jellemző tényező az, hogy a döntési folyamat (az igény felmerülése és a teszt megvásárlása közötti szakasz) időben rövid, mivel a fogyasztók célzatosan törekszenek minél gyorsabban és minél biztosabban megtudni a terhesség tényét vagy annak hiányát.

89. A vizsgált kereskedelmi gyakorlat megítélése során a fenti csoporton túlmutatóan az olyan fogyasztó magatartását kell alapul venni, aki ésszerűen tájékozottan, az adott helyzetben általában elvárható figyelmességgel és körültekintéssel jár el. Azonban ennek az elvart ésszerűségnek is vannak racionális korlátai, így a Versenytanács kiemeli, hogy
- a fogyasztótól az „ésszerű tájékozódás” körében nem azt kell elvárni, hogy ellenőrizze a kereskedelmi kommunikációkban szereplő információ helytállóságát. A kereskedelmi kommunikációk egyik funkciója éppen az, hogy a vállalkozás és a fogyasztó között meglévő információs aszimmetria feloldására költséghatékony megoldásokat kínálnak, s a fogyasztó - számára költségmegtakarítást eredményezően - valóságosnak, pontosnak fogadja el a vállalkozás nyújtotta tájékoztatást, történjék az bármilyen formában.
 - az a fogyasztó is ésszerűen jár el, aki nem kételkedik a kereskedelmi kommunikációk által nyújtott tájékoztatásban, a vállalkozás szavahihetőségében, hanem a kereskedelmi kommunikációkat egy ésszerűen költséghatékony tájékoztatói folyamatban az üzleti tisztesség követelményének érvényesülésében bízva kezeli.
90. Az érintett fogyasztói kör heterogén: a potenciálisan terhes nők életkorukat, anyagi helyzetüket, ismereteiket, a terhességet illető szándékukat, biológiai kockázatukat stb. tekintve különbözőek, és nem jellemző rájuk más tudatossági szint vagy információs háttér, mint a teljes hazai lakosság sokaságára, így nincsenek a terhességi tesztek működésére vagy jellemzőire vonatkozóan mélyebb (biológiai, kémiai) ismereteik.
91. A jelen ügyben az ésszerű tájékozottság vonatkozásában az is kiemelendő, hogy az érintett fogyasztói kör egésze vonatkozásában nem közismert, hogy a megtermékenyített petesejt a megtermékenyülést követően mikor jut el a méhbe, s ott mikor kezdődik el a méh falába történő beágyazódása, illetve hogy a terhességi tesztek milyen hormon jelenlétét mutatják ki, s a hormon mikor kezd el termelődni. Ezen ismeretek ugyan képezhetők (értelemszerűen más mélységben) az általános iskola tananyag részét, azonban ettől még ezen információk nem szükségszerűen épülnek be a mindennapi tudásba gyakorlati tapasztalatok nélkül.
92. A Versenytanács nem fogadta el az eljárás alá vont azon álláspontját, hogy a terhességi tesztek célcsoportja az átlagosnál tudatosabb, tekintettel arra, hogy ezen álláspontját sem bizonyítékokkal, sem logikai alapon nem igazolta. Továbbá ebben a körben megállapítandó, hogy az eljárás alá vont reklámokat jelentetett meg az IM című magazinban, amelynek célközönsége tizenéves.

Az üzleti döntés

93. A kereskedelmi gyakorlat akkor megtévesztő, ha alkalmas a fogyasztó üzleti döntésének befolyásolására.
94. Kiemelendő (összhangban a törvény indokolásával), hogy az üzleti döntés fogalma szélesebb terjedelmű a fogyasztó gazdasági döntéseinek polgári jog szerinti fogalmánál, a szerződési akarat kifejezésénél. Üzleti döntésnek minősül a fogyasztó azon döntése, amikor azonosítja a kielégítendő szükségletét és valamely vállalkozást vagy valamely szolgáltatást választja szükséglete kielégítéséeként.
95. A jogi értékelés szempontjából relevanciával bíró fogyasztói döntés meghozatala egy folyamat, amelynek nemcsak az egészét, hanem egyes szakaszait is védi a jog a maga

eszközeivel. Ez a folyamat a fogyasztók figyelmének felkeltését is magában foglalja, s a fogyasztókkal szembeni tisztességtelen magatartások, kereskedelmi gyakorlatok tilalma már e szakasszal kapcsolatban is érvényesülést kíván, így ez sem történhet tisztességtelen módon. Nemcsak az olyan magatartás lehet jogellenes, amely kizárólagosan meghatározza a fogyasztó döntését, hanem minden olyan magatartás, amely érdemben kihatással van a folyamatra - ideértve a figyelem felkeltését is. Kifogásolható már önmagában az a körülmény, hogy a tisztességtelen magatartás, kereskedelmi gyakorlat hatására a fogyasztó felveszi a kapcsolatot a vállalkozással, keresi annak termékét.

96. A jelen ügyben az ügyleti döntés folyamata kapcsán szükséges megjegyezni, hogy az érintett termék a keresleti jellemzőinél fogva egy olyan termék, amelynek kiválasztását – a fogyasztói igény felmerülésének jellege miatt életszerűen – nem előzi meg hosszas keresési folyamat, így a figyelemfelkeltés különösen nagy súlyt kap a folyamatban.
97. A Versenytanács nem értett egyet az eljárás alá vont azon előadásával, hogy a vásárlók kizárólag a gyógyszerészek ajánlására vásárolnak, illetve választanak terhességi tesztet, nem pedig a feliratok alapján. A vizsgált kereskedelmi kommunikációk nem a gyógyszerészeket, hanem a végfogyasztókat célozták meg és érték el, nyilvánvalóan az ügyleti döntés befolyásának céljától vezérelten, s a termék lényeges tulajdonságaival kapcsolatos állításokat megfogalmazó kereskedelmi kommunikációk alkalmasak is voltak a fogyasztói érdeklődés felkeltésére, a fogyasztók döntéseinek a befolyásolására.
98. Továbbá az is megállapítható, hogy online módon is megvásárolható a termék, így ezen értékesítési csatornán egyáltalán nincs szerepe a gyógyszerészek ajánlásainak.

A vizsgált állítások alkalmassága a fogyasztók befolyásolására

99. A terhességi tesztet alkalmazó fogyasztók számára kiemelkedő jelentőséggel bír, hogy a teszt a valóságnak megfelelően, tehát minél nagyobb fokú megbízhatóság mellett és (a feltételezett vagy a tényleges) megtermékenyüléstől számítottan minél korábban adjon információt arról, hogy a fogyasztó terhes-e vagy sem. Ennek megfelelően alkalmasak a fogyasztói döntési folyamatok befolyásolására az olyan tartalmú állítások, amelyek szerint az adott terhességi teszt tökéletesen megbízható, illetve hogy a teszt már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után. Az ilyen állítás olyan ügyleti döntés meghozatalára készítheti a fogyasztót, amelyet egyébként nem hozott volna meg.
100. A Versenytanács megjegyzi továbbá, hogy a „tökéletes megbízhatóság” szlogen nem minősül az Fttv. 4. §-a (3) bekezdése értelmében véve túlzó vagy nem szó szerint értendő kijelentés bevett, a reklám természetéből adódó mértéket meg nem haladó alkalmazásának, tekintettel arra, hogy az érintett termék esetében a megbízhatóság egy kifejezetten objektíven megragadható kategória (ahogyan az pl. a termékismertetőkből is bemutatásra kerül), amely alapján a fogyasztók racionálisan össze is vethetnék az egyes termékeket, hiszen egy terhességi tesztnek az egyik leglényegesebb tulajdonsága (és általában minden tesztnek a lényege) a megbízhatóság (statisztikai értelemben is megragadható) minél magasabb foka.

A vizsgált állítások igazolása

101. A fogyasztókhoz eljuttatott információk valóságtartalmát az azt alkalmazó vállalkozásnak kell bizonyítania.
102. Az Fttv. 14. §-a ezzel összefüggésben rögzíti, hogy ha a vállalkozás a hatóság felhívására a kereskedelmi gyakorlat részét képező tényállítás valóságát nem igazolja, akkor ezt úgy kell tekinteni, hogy a tényállítás nem felelt meg a valóságnak.
103. A Versenytanács megjegyzi, hogy egy reklámállítás értelmezése során nem bír jelentőséggel, hogy a vállalkozás a kifogásolt állítást miként értelmezi, a közléssel mit szeretett volna kifejezésre juttatni, mivel azt a fogyasztó szempontjából kell értelmezni.

Az alkalmazott kommunikációs eszközök sajátosságai

104. A kommunikációs eszközök között különbség mutatkozik abban, hogy azok csak néhány vagy részletesebb információk közlésére alkalmasak-e. Az egyes eszközök kapcsán a Versenytanács kiemeli, hogy
- a nyomtatott sajtóban megjelenő kereskedelmi kommunikáció esetén a fogyasztónak lehetősége van arra, hogy azt alaposabban, hosszabb időt ráfordítva, akár többször visszatérve tanulmányozza azt,
 - a nyomtatott sajtóban megjelent kereskedelmi kommunikációkkal azonos szempontok érvényesülnek a szórólapok esetében is,
 - vállalkozás saját honlapján elhelyezett kereskedelmi kommunikációk értékelése során nem hagyható figyelmen kívül, hogy az internet jellegéből adódóan alkalmas arra, hogy információkat, egy-egy áru vonatkozásában akár a releváns információk teljes körét gyorsan és kényelmesen elérhetővé tegyen. Az interneten megjelentethető és meg is jelenő információk nagy tömege ugyanakkor azt is jelenti, hogy a fogyasztó versenyjogilag figyelembe veendő döntésének meghozatalát általában nem az információk rendelkezésre állásának hiánya nehezíti meg, hanem a nagy mennyiségű információ szelektálása, a releváns információk megtalálása és kiválasztása, s azok feldolgozása. Ebből fakadóan fontos, hogy az áru fogyasztók általi reális megítéléséhez szükséges lényeges információk könnyen elérhetők legyenek, fogyasztóbarát módon kerüljenek elhelyezésre.
105. Az adott kereskedelmi kommunikáció része a termék, a termék dobozának a kereskedelmi kommunikáción elhelyezett fényképe, valamint a termék dobozán a termék dobozának fényképét feltüntető kereskedelmi kommunikációt észlelő fogyasztók számára észlelhető módon közlő állítások a kereskedelmi kommunikáció fogyasztóknak szóló üzenetének a részét képezik.
106. Mivel az alkalmazás körülményei nem kerültek feltárásra, a Versenytanács mellőzi a Gabriel terhességi teszt dobozának mint kereskedelmi kommunikációnak az értékelését, ez azonban nem akadályozta meg azt, hogy a Versenytanács a Tptv., illetve az Fttv. alapján értékelje az azon közléseket magán viselő doboz fényképét tartalmazó – ismert megjelenési jellemzőkkel bíró – reklámokat, hogy a Gabriel terhességi teszt „már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után” és „Tökéletes megbízhatóság”.

VIII.

A Versenytanács döntése

A „Tökéletes megbízhatóság” állítás értékelése

107. Egy teszt esetében a megbízhatóság statisztikailag mérhető és kifejezhető fogalom. Az eljárás alá vont egyes kereskedelmi kommunikációiban azt az állítást fogalmazta meg a fogyasztók felé, hogy a Gabriel terhességi teszt tökéletesen megbízható, azaz minden esetben a valóságnak megfelelően állapítja meg, hogy az adott hölgy terhes-e vagy sem.
108. Ezen állítás valóságnak való megfelelését az eljárás alá vont nem bizonyította.
109. Mindeközben ismert, hogy
- az érzékenyebb tesztek (10-25 mIU/ml) használatával párhuzamosan megnőhet a téves eredmény kockázata is. A terhességi teszten mutatott pozitív eredmény a menstruáció előtt pár nappal történő tesztelés esetén 50-60%-os bizonyosságú, a menstruáció (illetve annak kimaradása) után 2-3 nappal 88%-os, 4 nappal utána pedig 98%-os bizonyosságú,

- különböző daganatok, petefészek ciszta megléte esetén is jelezhet pozitív eredményt a teszt. A Gabriel terhességi teszt 2004. évi használati utasítása is rögzítette, hogy gyógyszerek, melyek hCG-t tartalmaznak, hamis eredményhez vezethetnek, különböző betegségek pl. petevezeték-ciszta vagy méhen kívüli terhesség magasabb hCG koncentrációt eredményezhetnek, és ezáltal fals pozitív eredményt okozhatnak,
- a Gabriel terhességi teszt 2010 szeptemberétől alkalmazott használati utasítása egyebek között azt is tartalmazza, hogy mind a labortesztek, mind a klinikai vizsgálatok azt bizonyítják, hogy az Gabriel korai terhességi teszt 99%-ban helyes eredményt jelez, illetve a teszt eredményét befolyásolhatják a hCG tartalmú gyógyszerek (pl. Pregnyl, Profasi, Pergonal, APL), amelyek hamis pozitív eredményt okozhatnak, továbbá van néhány olyan betegség, amely megnövekedett hCG-értéket okoz.

110. Az eljárás során feltárt, az előbbieken ismertetett tényekből megállapíthatóan nem felel meg a valóságnak az az állítás, hogy a Gabriel terhességi teszt tökéletesen megbízható, azaz minden esetben a valóságnak megfelelően mutatja, hogy az adott hölgy terhes-e vagy sem. Ezt támasztja alá nemcsak az EEKH fent ismertetett előadása, hanem a Gabriel terhességi teszt ismert használati utasításai is, amelyek rámutatnak, hogy a pozitív eredménynek a terhesség mellett más okai is lehetnek, illetőleg a 2010. szeptemberi használati utasítás maga sem beszél 100%-ban helyes eredményről.

A „Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után” állítás értékelése

111. Az eljárás alá vont egyes kereskedelmi kommunikációiban azt az állítást fogalmazta meg a fogyasztók felé, hogy a Gabriel terhességi teszt „már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után.”
112. Az eljárás során beszerzett adatokból (mindenekelőtt az EEKH előadásaiból) ismert, hogy
- a Gabriel terhességi teszt 25 mIU/ml érzékenységgű, azaz akkor mutat pozitív eredményt, ha a vizeletben lévő hCG szint eléri ezt a mennyiséget,
 - a hCG termelése nem azonnal a petesejt megtermékenyülésekor kezdődik meg,
 - a megtermékenyített petesejt (zigóta) általában a megtermékenyülést követő kb. 4. napon jut el a méhbe, ahol még 2-3 napig lebeg, s az első hét végén kezdődik el a beágyazódás a méh falába. Ez a folyamat eltart általában a 12. napig, a – a méh falával közvetlenül érintkező – trophoblast sejtek csak ekkor kezdik el termelni a hCG-t (humán choriogonadotropint),
 - egy 25 mIU/ml érzékenységgű terhességi teszt a pete beágyazódását követő 3-6. nap, kellő biztonsággal csak a beágyazódás után kb. egy héttel tudja a terhességet kimutatni, azzal, hogy
 - a hCG szint alakulása egyénenként eltérően alakul, így a 25 mIU/ml szintet is eltérő időpontban érhetik el a terhes hölgyek.
113. A fogyasztói értelmezés szerint a 3 napos terhesség a petesejt megtermékenyítésének időpontjához kapcsolódik (egyrészt mert életszerűen csak ezen időpontról lehet tudomása az adott fogyasztónak, másrészt mert a fent ismertetett folyamat – ideértve a beágyazódás kezdetének hozzávetőleges időpontját, illetve időtartamát is – nem része a fogyasztótól elvárható általános tudásnak). Ennek megfelelően az az állítás, hogy az adott terhességi teszt 3 napos terhességet is kimutat, azt az üzenetet közvetíti, hogy a terhesség már a petesejt megtermékenyülését követő 3. napon kimutatható. Ez nem felel meg a valóságnak, mivel a terhességi teszt által mért hCG csak a pete (a megtermékenyülést napokkal később követő) beágyazódása után több nappal mutatható ki a tesztek által – akkor, amikor a fogyasztói értelmezés szerinti terhesség már nem is lehet 3 napos, hiszen

a terhesség ekkor már (még a Gabriel terhességi teszt gyártója nyilatkozatának elfogadása esetén is) legalább 10 napos. Az állítás mellőzte azon körülmény figyelembe vételét, hogy a terhesség kezdőidőpontja és a terhesség kimutathatóságának kezdőidőpontja nem esik egybe.

114. Nem mellőzhető annak figyelembe vétele sem, hogy az EEKH nyilatkozata értelmében egy 25 mIU/ml érzékenyséű terhességi teszt kellő biztonsággal csak a pete beágyazódása után kb. egy héttel tudja a terhességet kimutatni.
115. Kiemelendő továbbá, hogy mivel a hCG szint alakulása egyénekenként eltérően alakul (miközben maga a megtermékenyítés időpontja az érintettek számára ismert lehet), s a 25 mIU/ml szintet eltérő időpontban érhetik el a terhes hölgyek, még az sem állítható teljes bizonyossággal, hogy a terhességi teszt a hCG termelés megkezdődésétől számított 3. napon kimutatható a terhesség.
116. Figyelemmel a fentiekre a fogyasztók megtévesztésére alkalmas az a nem igazolt állítás, hogy a Gabriel terhességi teszt „már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után.”

A 2008. augusztus 31-ig tanúsított kereskedelmi gyakorlat értékelése

117. Az eljárás alá vont által 2007-től alkalmazott szórólap azt az üzenete fogalmazta meg a fogyasztók felé, hogy a Gabriel terhességi teszt tökéletesen megbízható, azaz minden esetben a valóságnak megfelelően állapítja meg, hogy az adott hölgy terhes-e vagy sem. Ezen állítás valóságnak való megfelelését az eljárás alá vont nem bizonyította, illetve az állítás a fentiekben kifejtettek szerint nem felel meg a valóságnak.
118. Az eljárás alá vont a fogyasztók megtévesztésére alkalmas magatartást tanúsított, amikor a 2007-től alkalmazott szórólapon a Gabriel terhességi teszt kapcsán a „Tökéletes megbízhatóság” állítást tette.
119. Az eljárás alá vont ezzel a 2007-től 2008. augusztus 31-ig tanúsított magatartásával megsértette a Tpv. 8. §-a (2) bekezdésének a) pontját.

A 2008. augusztus 31. után tanúsított kereskedelmi gyakorlat értékelése

120. Az eljárás alá vont IV. pontban ismertetett, 2008. szeptember 1-jétől (az Fttv. hatályba lépésétől) 2012. május 31-ig alkalmazott
- nyomtatott sajtóban megjelent reklámjai (Hölgyvilág 2009.07.16., Blikk Nők 2010.06.02., Hot 2010.06.10., Blikk Nők 2010.08.18., Blikk Nők 2010.09.29., IM 2010.11.09., IM 2010.12.07., Blikk Nők 2011.06.08., IM 2011.08.09., Blikk Nők 2011.10.26., Hot 2011.11.03., IM 2011.12.06.),
 - 1. számúként ismertetett szórólapja,
 - honlapja (2012. december 4-i állapot szerinti tartalommal)
- azt az üzenetet közvetítette, hogy a Gabriel terhességi teszt tökéletesen megbízható („Tökéletes megbízhatóság”), azaz minden esetben a valóságnak megfelelően állapítja meg, hogy az adott hölgy terhes-e vagy sem. Ezen állítás valóságnak való megfelelését az eljárás alá vont nem bizonyította, illetve az állítás az előzőekben kifejtettek szerint nem felel meg a valóságnak.
121. Az eljárás alá vont 2009. július 16. és 2010. december 7. között több kereskedelmi kommunikációban közölte azt az előzőekben kifejtettek szerint a valóságnak meg nem felelő állítást, hogy a Gabriel terhességi teszt „már 3 napos terhességet kimutat beágyazódás után”:

- nyomtatott sajtóban megjelent reklámok (Hölgyvilág 2009.07.16., Blikk Nők 2010.06.02., Hot 2010.06.10., Blikk Nők 2010.08.18., Blikk Nők 2010.09.29., IM 2010.11.09., IM 2010.12.07.),
 - a vállalkozás honlapja (2010. augusztus 9-i állapot szerinti tartalommal).
122. A Hot című lap 2010. június 10-i és a Blikk Nők című lap 2010. augusztus 18-i számában megjelent reklámban az is közlésre került, hogy a Gabriel terhességi teszt a petesejt beágyazódása utáni 3. napon képes kimutatni, hogy valóban van-e ok az örömmre, s maga a beágyazódás 72 óra. A reklámok a kiegészítéssel azt a látszatot keltették, hogy a Gabriel terhességi teszt a megtermékenyítéstől számított 3+3 nap elteltével tökéletes megbízhatósággal mutatják ki, hogy fennáll-e a terhesség vagy nem. Az EEKH nyilatkozataiból megállapíthatóan ez az állítás nem felelt meg a valóságnak, hiszen a megtermékenyített petesejt (zigóta) általában a megtermékenyülést követő kb. 4. napon jut el a méhbe, ahol még 2-3 napig lebeg, s az első hét végén kezdődik el a beágyazódás a méh falába, s ez a folyamat eltart általában a 12. napig, a – a méh falával közvetlenül érintkező – trophoblast sejtek csak ekkor kezdik el termelni a hCG-t, amely azt eredményezi, hogy egy 25 mIU/ml érzékenyséű terhességi teszt a pete beágyazódását követő 3-6. nap, kellő biztonsággal csak a beágyazódás után kb. egy héttel tudja a terhességet kimutatni. A Gabriel terhességi teszt gyártójának nyilatkozata szintén azt igazolja, hogy a beágyazódás nem 72 óra alatt történik meg, hanem napokkal később, és az eljárás alá vont is akként nyilatkozott az eljárás során, hogy a beágyazódás kb. 5-7 nappal az esetleges fogantatás után kezdődik el.
123. Az IM elnevezésű lap 2010. november 9-i és 2010. december 7-i számában megjelent reklám azt is közölte, hogy a Gabriel terhességi teszt már egészen korai terhességet is kimutat. Ez megerősítette azt a fogyasztói értelmezést, hogy a teszt révén a terhesség már a petesejt megtermékenyülését követő 3. napon kimutatható.
124. A jogsértéssel érintett időszakot a Versenytanács azon kereskedelmi kommunikációk figyelembevételével állapította meg, amelyek esetében ismert az alkalmazás időpontja. Megállapítható, hogy maga az eljárás alá vont 2011-től a „már 3 napos terhességet kimutat beágyazódás után” szlogent nyomtatott sajtóbeli hirdetéseiben nem alkalmazta.
125. A fentiek alapján az eljárás alá vont a fogyasztók megtévesztésére alkalmas, tisztességtelen kereskedelmi gyakorlatot tanúsított, amikor egyes kereskedelmi kommunikációiban
- 2008. szeptember 1. és 2012. május 31. között a Gabriel terhességi teszt kapcsán a „Tökéletes megbízhatóság” állítást tette,
 - 2009. július 16. és 2010. december 7. között azt állította, hogy a Gabriel terhességi teszt „már 3 napos terhességet kimutat beágyazódás után.”
126. Az eljárás alá vont ezen magatartásával megvalósította az Fttv. 6. §-a (1) bekezdésének b) pontja szerinti kereskedelmi gyakorlatot, ezáltal megsértve az Fttv. 3. §-ának (1) bekezdésében foglalt tilalmat.
- Az eljárás alá vont felelőssége
127. Az Fttv. egyértelműen rögzíti, hogy azon vállalkozás felelőssége állapítható meg a közzétett tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat tekintetében, amelynek az értékesítés, eladásösztönzés közvetlenül érdekében áll. Az Fttv. tehát az ún. „érdek-elvet” tekinti a felelősség megállapíthatósága alapjának.
128. A jelen esetben megállapítható, hogy az eljárás alá vont közvetlen érdekében állt a Gabriel teszt értékesítése, s így felelősséggel tartozik a tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat tilalmának megsértéséért [Fttv. 9. § (1) bekezdés].

129. Az eljárás alá vont felelőssége a 2008. szeptember 1. előtt tanúsított jogsértő magatartás vonatkozásában is megállapítható.

Összefoglalás

130. Figyelemmel a fentiekre a Versenytanács a Tpvt. 77. §-a (1) bekezdésének d) pontja alapján megállapítja, hogy az eljárás alá vont

- a fogyasztók megtévesztésére alkalmas magatartást tanúsított 2007-től 2008. augusztus 31-ig, amikor a 2007-től alkalmazott szórólapján a Gabriel terhességi teszt kapcsán a „Tökéletes megbízhatóság” állítást tette,
- a fogyasztók megtévesztésére alkalmas, tisztességtelen kereskedelmi gyakorlatot tanúsított, amikor egyes kereskedelmi kommunikációiban
 - o 2008. szeptember 1. és 2012. május 31. között a Gabriel terhességi teszt kapcsán a „Tökéletes megbízhatóság” állítást tette (1. számú szórólapján, honlapjának 2012. december 4. szerinti tartalmában, összesen 12 darab, a jelen határozat 120. pontjában ismertetett nyomtatott sajtóhirdetésében),
 - o 2009. július 16. és 2010. december 7. között azt állította, hogy a Gabriel terhességi teszt „már 3 napos terhességet kimutat beágyazódás után” (honlapjának 2010. augusztus 9. szerinti tartalmában, 7 darab, a jelen határozat 121. pontjában ismertetett nyomtatott sajtóhirdetésében).

131. Az eljárás alá vont ezen magatartásával megsértette a Tpvt. (2008. augusztus 31-ig hatályos) 8. §-a (2) bekezdésének a) pontját, illetve megvalósította az Fttv. 6. §-a (1) bekezdésének bg) pontja szerinti kereskedelmi gyakorlatot, ezáltal megsértve az Fttv. 3. §-ának (1) bekezdésében foglalt tilalmat.

132. Az eljárás alá vont az eljárás során jelezte, hogy számos versenytársa alkalmaz olyan állítást, amely szerint az adott terhességi teszt már 3 napos terhességet kimutat beágyazódás után. Ez az előadás az eljárás alá vont által tanúsított kereskedelmi gyakorlat jogsértő jellege tekintetében relevanciával nem bír, mivel más vállalkozások azonos vagy hasonló jogsértése nem teszi meg nem törtéنتté az eljárás alá vont jogsértését.

133. Tekintettel arra, hogy mindkét vizsgált állítás esetében megállapítható, hogy azokat az eljárás alá vont időközben (2011-től, illetve 2013 februárjától) módosította és ezt igazolta is, a Versenytanács – a jogsértésnek a Tpvt. 77. §-a (1) bekezdésének d) pontja szerinti megállapítása mellett – nem tartotta szükségesnek megtiltani a törvény rendelkezéseibe ütköző magatartás további folytatását ugyanezen bekezdés f) pontja alapján.

134. A Versenytanács a Tpvt. 78. §-ának (1) bekezdése alapján bírság kiszabását tartotta indokoltnak. A bírság összege a Tpvt. 78. §-a (3) bekezdésének, illetőleg a GVH Elnökének és a Versenytanács Elnökének 1/2007. számú, a bírság mértékének meghatározásával kapcsolatban kialakult versenytanácsi gyakorlatot rögzítő közleményében foglaltaknak megfelelően került meghatározásra.

135. A bírság összegének meghatározása során a Versenytanács a jogsértő kereskedelmi kommunikációk alkalmazásával összefüggésben felmerült ismert reklámköltségekből indult ki, figyelembe véve, hogy az egyes reklámeszközök nem csupán a jogsértő szlogeneket tartalmazták, illetve azt, hogy egyes jogsértő reklámeszközök (honlap, szórólap) költsége nem ismert. Azon 5 nyomtatott sajtóbeli hirdetés esetében, ahol csak az egyik kifogásolt szlogen („Tökéletes megbízhatóság”) jelent meg, csak a költségek arányosan csökkentett része került figyelembe vételre.

136. A Versenytanács kiemelt súlyosító körülményként értékelte, a felróhatóság magasabb fokát figyelembe véve, hogy az évek óta tapasztalt visszaélések (hamisítás, régi dobozok és szórólapok alkalmazása) ellenére az eljárás alá vont igazolt módon nem igyekezett tájékoztatni a patikákat és webáruházakat, hogy a „Már 3 napos terhességet...” szlogent

tartalmazó dobozok és azok fényképei nem használandóak, illetve egyes nyomtatott sajtóbeli hirdetésekben – igazolt módon – maga az eljárás alá vont jelentette meg azok fényképét.

137. A Versenytanács további súlyosító körülményként vette figyelembe, hogy
- a jogsértő gyakorlat annak kiterjedtsége miatt (országos női lapokban megjelenő hirdetések, a gyógyszertárakban elérhető, illetve a webáruházak által átvett információk révén) a fogyasztók széles körét érte el,
 - a jogsértő gyakorlat – ugyan nem minden tekintetben folyamatosan, de – több éven át elhúzódott.
138. A Versenytanács csekélyebb súlyosító körülményként vette figyelembe, hogy az eljárás alá vont fiataloknak, tizenéveseknek szóló lapban (IM magazin) is hirdette a termékét a jogsértő szlogenekkel.
139. A Versenytanács kiemelt enyhítő körülményként értékelte, hogy a versenyfelügyeleti eljárás indítását követően, az előzetes álláspont alapján a „Tökéletes megbízhatóság” szlogent az eljárás alá vont elkezdte módosítani az érintett termék dobozán.
140. A Versenytanács további enyhítő körülményként értékelte, hogy azon fogyasztói kör, aki a patikákban vásárolnak terhességi tesztet, a termék megvásárlása előtt a gyógyszerészekről kaphatnak felvilágosítást, többek között a terméktájékoztató alapján a termék valós megbízhatóságáról, illetve használhatóságának egyéb körülményeiről.
141. A Versenytanács nem értékelte enyhítő körülményként, hogy az eljárás alá vont sem fogyasztói, sem üzletféltől érkezett panasszal nem találkozott, tekintettel arra, hogy nemcsak a jogsértés megállapíthatóságának nem feltétele a panaszok léte, de a jogsértés súlyára sem utal – szemben azzal a helyzettel, amikor a panaszok számossága megalapozhatja a magatartás felróhatóságát.
142. Végezetül, a fentieknek megfelelően kalkulált bírságösszeget a Versenytanács megvizsgálta abból a szempontból, hogy az – figyelemmel az ügy összes körülményeire – kellő mértékű speciális és generális elrettentő erőt képvisel-e, illetve hogy nem haladja-e meg a Tpv-t.-ben meghatározott törvényi maximumot.
143. A fizetési nehézségek értékelése során a Versenytanács – következetes gyakorlata értelmében – a vállalkozások e tárgyban tett nyilatkozatait abban az esetben tudja érdemében értékelni, ha az eljárás alá vont nemcsak általánosságban állítja nehéz pénzügyi helyzetét, hanem a nyilatkozatát – illetve a részletekben történő teljesítés engedélyezése iránti kérelmét – alátámasztó, és megalapozottságának mérlegelését lehetővé tévő adatokkal is szolgál. Azon vállalkozások esetében, amelyek a nehéz pénzügyi helyzetük igazolására szolgáló adatokat terjesztenek elő, a Versenytanács – egyedileg és összességében is – értékeli, hogy az előadottak alapján a vállalkozás olyan kivételes és igazoltan különleges pénzügyi helyzetben van-e, ami a bírság mértékét enyhítő körülményként vehető figyelembe, illetve, ha ilyen kivételes helyzet fennállása a benyújtott adatokból nem is állapítható meg, az eljárás alá vont igazolt pénzügyi nehézségeire tekintettel indokolt-e fizetési kedvezmény engedélyezése.
144. A Versenytanács álláspontja szerint abban az esetben indokolt a részletfizetés engedélyezése, ha a kiszabandó bírság egy összegben való megfizetése kirívóan aránytalan terhet róna adott vállalkozásra. A jelen esetben az eljárás alá vont vállalkozás – az eljáró versenytanács előtt ismert – számviteli beszámolóit és egyéb pénzügyi adatait alapján nem volt beazonosítható olyan körülmény, amely alapján a fent megjelölt összegű bírsággal kapcsolatban fizetési kedvezmény megállapítása lett volna indokolt.

IX.

Egyéb kérdések

145. A 2008. szeptember 1. előtt tanúsított magatartás vonatkozásában a GVH hatásköre a Tpvt. 45. §-án, illetékessége a Tpvt. 46. §-án alapul. E rendelkezések értelmében a GVH kizárólagos hatáskörrel rendelkezik minden olyan versenyfelügyeleti ügyben, amely nem tartozik bíróság (86. §) hatáskörébe, illetékessége pedig az ország egész területére kiterjed.
146. Az Fttv. 2008. szeptember 1-jétől indult eljárásokban alkalmazandó, hatáskör-megosztásra vonatkozó, az alábbiakban ismertetendő 10. §-a a tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat tilalmának megsértése esetére rendelkezik az eljáró hatóságokról.
147. Az Fttv. nem rendelkezik a GVH-nak a Tpvt. 8. §-ának rendelkezéseivel kapcsolódó hatásköréről, azt nem szünteti meg. Az Fttv. hatásköri szabályai ezért (mint azt a Fővárosi Ítéltábla 2.Kf.27.628/2010/5. számú ítéletében kimondta) nem vonatkoznak a korábbi anyagi jog alapján, a korábbi magatartásokkal kapcsolatban eljáró hatóságok ügyeire, és így a GVH-nak a 2008. szeptember 1-je előtt tanúsított magatartások tekintetében továbbra is fennáll a hatásköre, jogosult és köteles eljárni a magatartás tanúsításakor hatályos anyagi szabályok figyelembe vételével. Ez az álláspont abból is következik, hogy egyrészt az Fttv. [az Fttv. 52. §-ának (2) bekezdése és 53. §-ának (1) bekezdése figyelembevételével] csak a 2008. szeptember 1-jével kezdődően tanúsított magatartásokra irányadó, nincs és nem is lehetne visszaható hatálya, másrészt a tisztességtelen kereskedelmi gyakorlatot csak az Fttv. tiltja meg.
148. A 2008. augusztus 31. utáni időszakra irányadó Fttv. 10. §-ának (1) bekezdése szerint a tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat tilalmának megsértése miatt - a (2) és a (3) bekezdésben foglalt kivétellel - a fogyasztóvédelmi hatóság jár el. A (3) bekezdés értelmében a tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat tilalmának megsértése miatt a GVH jár el, ha a kereskedelmi gyakorlat a gazdasági verseny érdemi befolyásolására alkalmas. A (4) bekezdés alapján a (3) bekezdés nem alkalmazható, ha a tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat kizárólag a terméken, annak csomagolásán vagy a termékhez egyéb módon rögzítve (a továbbiakban együtt: címke), illetve a termékhez adott használati és kezelési útmutatóban vagy jótállási jegyben jelenik meg, vagy ha az Fttv. 7. §-ának (3) bekezdésében említett tájékoztatási követelmény megsértésével valósul meg. Az (5) bekezdés ugyanakkor akként rendelkezik, hogy ha a címkén megjelölt kereskedelmi gyakorlat azonos formában és tartalommal más kommunikációs eszköz útján is megvalósul, és ez utóbbi kereskedelmi gyakorlat tekintetében az eljárás a gazdasági verseny érdemi érintettsége miatt a GVH hatáskörébe tartozik, a GVH bírálja el az e kereskedelmi gyakorlat alkalmazásával a címkén elkövetett jogsértést is.
149. Az Fttv. 11. §-a (2) bekezdésének b) pontja szerint a gazdasági verseny érdemi érintettsége minden egyéb körülményre tekintet nélkül fennáll, ha a kereskedelmi gyakorlat országos terjesztésű időszakos lap vagy legalább három megyében terjesztett napilap útján valósul meg.
150. A Versenytanács a 2008. augusztus 31. utáni időszak vonatkozásában megállapította a GVH hatáskörének jelen ügybeni fennálltát. A vizsgált kereskedelmi gyakorlat alkalmas volt a gazdasági verseny érdemi befolyásolására, tekintettel arra, hogy a vizsgált kereskedelmi gyakorlat részben országos terjesztésű időszakos lapok útján valósult meg [Fttv. 11. § (2) bekezdés b) pont]. A GVH illetékessége a Tpvt. 46. §-án alapul.
151. A bíróságot a határozat kézhezvételétől számított harminc napon belül kell megfizetni, függetlenül attól, hogy a határozattal szemben keresetet terjesztenek-e elő.
152. A Polgári perrendtartásról szóló 1952. évi III. törvény 332. §-ának (2a) bekezdése szerint a keresetlevél benyújtásának a végrehajtásra nincs halasztó hatálya, a felperes

azonban a keresetlevélben a végrehajtás felfüggesztését kérheti. A végrehajtást a kérelem elbírálásáig a Versenytanács nem foganatosíthatja.

153. A bírásznak a GVH 10032000-01037557-00000000 számú bíráságbevételi számlája javára történő befizetésekor a közlemény rovatban feltüntetendő
- az eljárás alá vont neve,
 - a versenyfelügyeleti eljárás száma,
 - a befizetés jogcíme (bírásg).
154. A Ket. 140. §-ának (1) bekezdése értelmében a végrehajtást megindító hatóság vagy a bíróság függesztheti fel a végrehajtást. A Ket. 140. §-ának (3) bekezdése szerint a végrehajtást megindító hatóság a kötelezett kérelmére kivételesen akkor függesztheti fel a végrehajtást, ha a kötelezett a felfüggesztésre okot adó, méltányolható körülményt igazolta, és a kötelezettet a végrehajtási eljárás során korábban nem sújtották eljárási bírásggal.
155. A Ket. 132. §-ának (1) bekezdése szerint a pénzfizetési kötelezettségének határidőre eleget nem tevő késedelmi pótléket köteles fizetni. A (2) bekezdés szerint a késedelmi pótlék mértéke minden naptári nap után a felszámítás időpontjában érvényes jegybanki alapkamat kétszeresének 365-öd része.
156. A bíráság és a késedelmi pótlék meg nem fizetése esetén a GVH megindítja a határozat végrehajtását. Az eljáró versenytanács tájékoztatja a kötelezettet, hogy a Tpv. 90/A. §-ának (1) bekezdése alapján a GVH által kiszabott, teljesítési határidőben meg nem fizetett bírásg (valamint a meg nem fizetett bírásg után felszámítandó és meg nem fizetett késedelmi pótlék) behajtása iránt a GVH a végrehajtási eljárás megindítását követően haladéktalanul megkeresi az adóhatóságot.
157. Az eljárást befejező döntést a Tpv. – Fttv. 27. §-ának (1) bekezdése alapján az Fttv. körében is alkalmazandó – 63. §-a (2) bekezdésének a) pontja szerint a vizsgálat elrendelésétől számított három hónapon belül kell meghozni; az ügyintézési határidő azonban ugyanezen szakasz (6) bekezdése szerint indokolt esetben két alkalommal, egyenként legfeljebb két hónappal meghosszabbítható. A Ket. 33. §-a (3) bekezdésének c) pontja alapján a tényállás tisztázásához szükséges adatok közlésére irányuló felhívástól az annak teljesítéséig terjedő idő (a jelen eljárásban összességében 133 nap) az ügyintézési határidőbe nem számít be. Mindezekre tekintettel az ügyintézési határidő 2013. március 13-án telik le.
158. A határozat elleni jogorvoslati jogot a Tpv. 83. §-ának (1) bekezdése biztosítja.

Budapest, 2013. március 8.

dr. Szoboszlai Izabella sk.
előadó versenytanács tag

dr. Berki Ádám sk.
versenytanács tag

dr. Miks Anna sk.
versenytanács tag

Melléletek – nem betekinthető részek törölve!

1. számú melléklet: Értékesített mennyiség és az értékesítésből származó árbevétel²⁵

Időszak	Értékesített darabszám	Árbevétel
2007.		
2008.		
2009.		
2010.		
2011.		
2012. ²⁶		
Összesen		

Az értékesített mennyiségről, illetve az abból származó árbevételről az eljárás alá vont csak 2007. évtől kezdődően nyilatkozott és csak megközelítő mennyiséget tudott megadni. Ugyanis a gyártótól rendelt mennyiség megadható, azonban ebből rabattot (ingyenes árumintát) is adott, így csak megközelítőleg tudta közölni az eladási mennyiséget.

²⁵ Vj/041-002/2012. számú irat

²⁶ 2012. november 30-áig, Vj/041-018/2012. számú irat

2. számú melléklet: A reklámeszközök megjelenési adatai és a kommunikációs költségek

Megjelenés helye	Megjelenés időtartama	Költsége	Kommunikáció tartalma	Tökéletes megbízhatóság	Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után
1) Hölgyvilág ²⁷	2009. évi 15. lapszám		<p>„Magyarország egyik legmegbízhatóbb terhességi tesztje.” alatta a terhességi tesz dobozának fényképe a következő feliratokkal:</p> <p>„Gabriel terhességi gyorseszteszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után”</p> <p>A doboz alatt olvasható továbbá: „Már 10 éve bizonyít!”²⁸</p>	+	+
2) Blikk Nők ²⁹	2010.06.02.		<p>„Magyarország egyik legmegbízhatóbb terhességi tesztje.” alatta a terhességi tesz dobozának fényképe a következő feliratokkal:</p> <p>„Gabriel terhességi gyorseszteszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után”</p> <p>A doboz alatt olvasható továbbá: „Már 10 éve bizonyít! Küldje vissza a dobozon lévő angyalkát és minden nyári hónapban egy aranygyűrűt nyerhet (részletek júniustól a dobozban)”</p>	+	+
3) HOT ³⁰	2010.06.10.		<p>„Csak pár perc a válaszig TERHES VAGY NEM? A LEGGYORSABB ÉS LEGBIZTOSABB VÁLASZT A TERHESSÉGI TESZTEK ADJÁK.</p> <p>Van, aki alig várja, hogy megjelenjenek az új élet kezdetét jelző csíkok, míg más azért drukkol, hogy valahogy „megússza” azt a bizonyos éjszakát... A teszt a csak várandósság esetén termelődő terhességi hormont (hCG) mutatja ki a vizeletből. Vannak olyanok, amelyek már a korai várandósságot is nagy biztonsággal jelzik. Ezeknek az eredményességét nem befolyásolják sem a fájdalomcsillapítók, sem a fogamzásgátlók. Az, amely a nap bármely szakában elvégezhető – sok termékénél inkább a reggeli első vizeletmintát javasolják –, már a petesejt beágyazódása utáni 3. napon képes kimutatni, hogy valóban van-e ok az</p>	+	+

²⁷ Vj/041-014/2012. számú irat

²⁸ Vj/041-014/2012. számú irat

²⁹ Vj/041-017/2012. számú irat

³⁰ Vj/041-017/2012. számú irat

			<p>öröme. (Maga a beágyazódás 72 óra.) Minden terméken van úgynevezett kontrollcsík, amely azt jelzi, hogy működik-e a teszt. Ha ez a csík nem jelenik meg, akkor nem értékelhető az eredmény – ilyenkor újabb terméket kell beszerezni. (x)”</p> <p>„Magyarország egyik legmegbízhatóbb terhességi tesztje.” alatta a terhességi teszt dobozának fényképe a következő feliratokkal: „Gabriel terhességi gyors teszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után” A doboz alatt olvasható továbbá: „Már 10 éve bizonyít! Küldje vissza a dobozon lévő angyalkát és minden nyári hónapban egy aranygyűrűt nyerhet (részletek júniustól a dobozban)”</p>		
4) Blikk Nők ³¹	2010.08.18.		<p>„Csak pár perc a válasz... Terhes vagy nem? A leggyorsabb és legbiztonságosabb választ a terhességi tesztek adják. Van, aki alig várja, hogy megjelenjenek az új élet kezdetét jelző csíkok, míg más azért drukkol, hogy valahogy „megússza” azt a bizonyos éjszakát... A teszt a csak várandósság esetén termelődő terhességi hormont (hCG) mutatja ki a vizeletből. Vannak olyanok, amelyek már a korai várandósságot is nagy biztonsággal jelzik. Ezeknek az eredményességét nem befolyásolják sem a fájdalomcsillapítók, sem a fogamzásgátlók. Az, amely a nap bármely szakában elvégezhető – sok terméknél inkább a reggeli első vizeletmintát javasolják –, már a petesejt beágyazódása utáni 3. napon képes kimutatni, hogy valóban van-e ok az öröme. (Maga a beágyazódás 72 óra.) Minden terméken van úgynevezett kontrollcsík, amely azt jelzi, hogy működik-e a teszt. Ha ez a csík nem jelenik meg, akkor nem értékelhető az eredmény – ilyenkor újabb terméket kell beszerezni. (x)”</p> <p>„Magyarország egyik legmegbízhatóbb terhességi tesztje.” alatta a terhességi teszt dobozának fényképe a következő feliratokkal: „Gabriel terhességi gyors teszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után” A doboz alatt olvasható továbbá:</p>	+	+

³¹ Vj/041-017/2012. számú irat

			<p>„Már 10 éve bizonyít! Küldje vissza a dobozon lévő anygalkát és minden nyári hónapban egy aranygyűrűt nyerhet (részletek júniustól a dobozban)”</p>		
5) Blikk Nők ³²	2010.09.29.		<p>„Egyik legfontosabb kérdés egy nő életében! Igen a genetika nem hazudtolja meg magát, igen így vagyunk mi nők kódolva. Hiába karrier, a tudásvágy, a pénzhajza egy nő életében biztos, hogy erős a vágyakozás egy gyermek után. Lehet ezt, eltitkolni, füllenteni, de igen mi nők legtöbbször szeretnénk gyermeket. Persze nem mindegy, hogy mikor. Mikor? Amikor még nem biztos, hogy az apa a tökéletes? Nem biztos, hogy jó az anyagi háttér? Sok kérdés merül fel. Egy biztos, a mai modern kor már lehetőséget ad arra, hogy hamar kiderüljön mi is az igazság. Egy terhességi teszt már pár perc múlva jelez. Azt viszont biztosan már kevesen tudják, hogy nem mindegy milyen érzékenységu tesztet vásárolnak. A rádiók, újságok ontják a reklámokat, biztatva leendő anyákat különböző termékek vásárlására. A terhességi tesztek a humán chorion gonodotropin hormon (Hcg) jelenlétét mutatják ki, amelyet sok esetben az emberi szervezet normál esetben is termel kis mennyiségben. Kis mennyiségű hcg-t, például bizonyos gyógyszerek szedése esetén, drogok vagy hosszú ideig állattartással foglalkozó személy szervezetében is ki lehet mutatni. Ekkor a kis mennyiségű hcg-t kimutató tesztek adhatnak áll pozitív eredményt. Megbízható mennyiségű hcg szükséges, hogy biztosra menjünk. A Gabriel terhességi teszt 25 mu/ml érzékenységu (1 mililiternyi vizeletben 25 mu egységnyi hormon van), így megfelel ezeknek a kitételeknek. Már 10 éve bizonyítja Magyarországon a megbízhatóságát. Keresse a patikákban!”</p> <p>„Magyarország egyik legmegbízhatóbb terhességi tesztje.” alatta a terhességi teszt dobozának fényképe a következő feliratokkal: „Gabriel terhességi gyors teszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után” A doboz alatt olvasható továbbá: „Már 10 éve bizonyít!</p>	+	+

³² Vj/041-017/2012. számú irat

6) IM ³³	2010.11.09.	<p>„Már egészen korai terhességet is kimutat, és nem kell várnod vele reggelig/estig: a nap bármely szakában használható. „Gabriel terhességi gyorseszteszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után”</p>	+	+
7) IM ³⁴	2010.12.07.	<p>„Már egészen korai terhességet is kimutat, és nem kell várnod vele reggelig/estig: a nap bármely szakában használható. www.semperveritas.hu „Gabriel terhességi gyorseszteszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után”</p>	+	+
8) Blikk Nők ³⁵	2011.06.08.	<p>„... ha terhességi teszt akkor Gabriel Egyik legfontosabb kérdés egy nő életében! Csak pár perc a válaszig és a Gabriel terhességi teszt kimutatja, hogy terhes vagy nem. Van, aki alig várja, hogy megjelenjenek az új élet kezdetét jelző csíkok, míg más azért drukkol, hogy valahogy „megússza” azt a bizonyos éjszakát. Mindenképpen az első lépés a bizonytalanság elosztatására, hogy elvégezzen egy terhességi tesztet. Nagyon sokfélélt lehet kapni, nagy dilemma, hogy mit válasszon. A Gabriel terhességi teszt már több mint 10 éve bizonyítja, hogy megérdemli a hölgyek bizalmát, nagy biztonsággal megbizonyosodhat az áldott állapotról, vagy arról, hogy nem terhes. Egyszerű az elvégzés módja, a nap bármely szakában lehetséges, 25 mu/ml érzékenységű, és ez éppen elegendő mennyiségű hormon ahhoz, hogy ne mutathasson álpozitív eredményt, ha valaki biztosra akar menni. Ugyanis nem árt tudni, hogy a szervezet kis mennyiségben is termelhet hcg-t bizonyos esetekben (pl.: aki olyan gyógyszereket szed, vagy hosszú ideig állattartással foglalkozik). Ekkor kis mennyiségű hcg jelenléte adhat álpozitív eredményt. Megbízható mennyiségű hcg szükséges ahhoz, hogy biztosabbra menjünk, ezért érdemes a Gabriel terhességi tesztet keresni a patikákban. Ragaszkodjon hozzá!” „Magyarország egyik legmegbízhatóbb terhességi tesztje.” alatta a terhességi teszt dobozának fényképe a következő feliratokkal: „Gabriel terhességi gyorseszteszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már korai terhességet kimutat pár perc</p>	+	-

³³ Vj/041-017/2012. számú irat

³⁴ Vj/041-017/2012. számú irat

³⁵ Vj/041-017/2012. számú irat

			alatt” A doboz alatt olvasható továbbá: „Már 10 éve bizonyít!		
9) IM ³⁶	2011.08.09.		Magyarország egyik legmegbízhatóbb terhességi tesztre. ” alatta a terhességi tesz dobozának fényképe a következő feliratokkal: „Gabriel terhességi gyorsteszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már korai terhességet kimutat pár perc alatt” A doboz alatt olvasható továbbá: „Már 10 éve bizonyít!”	+	-
10) Blikk Nők ³⁷	2011.10.26.		Magyarország egyik legmegbízhatóbb terhességi tesztre. ” alatta a terhességi tesz dobozának fényképe a következő feliratokkal: „Gabriel terhességi gyorsteszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már korai terhességet kimutat pár perc alatt” A doboz alatt olvasható továbbá: „Már 10 éve bizonyít!”	+	-
11) HOT ³⁸	2011.11.03.		Magyarország egyik legmegbízhatóbb terhességi tesztre. ” alatta a terhességi tesz dobozának fényképe a következő feliratokkal: „Gabriel terhességi gyorsteszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már korai terhességet kimutat pár perc alatt” A doboz alatt olvasható továbbá: „Már 10 éve bizonyít!	+	-
12) IM ³⁹	2011.12.06.		Magyarország egyik legmegbízhatóbb terhességi tesztre. ” alatta a terhességi tesz dobozának fényképe a következő feliratokkal: „Gabriel terhességi gyorsteszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már korai terhességet kimutat pár perc alatt” A doboz alatt olvasható továbbá: „Már 10 éve bizonyít!	+	-
13) szórólap ⁴⁰ (bejelentő által becsatolt) (2. számú szórólap)	ismeretlen		„Magyarország egyik legmegbízhatóbb terhességi tesztre. ” alatta a terhességi tesz dobozának fényképe a következő feliratokkal: „Gabriel terhességi gyorsteszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után”	+	+

³⁶ Vj/041-017/2012. számú irat

³⁷ Vj/041-017/2012. számú irat

³⁸ Vj/041-017/2012. számú irat

³⁹ Vj/041-017/2012. számú irat

⁴⁰ Vj/041-014/2012. számú irat 1. számú melléklete

			a képen a doboz alatt a következő felirattal: „már 10 éve bizonyít”		
14) szórólap ⁴¹ (bejelentő által becsatolt) (3. számú szórólap)	ismeretlen		A szórólapon a Semper Veritas Kft. 3 terméke látható. A kifogásolt termék az alábbiak szerint „Gabriel terhességi teszt – már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után – a nap bármely szakában elvégezhető – Magyarországon az egyik legmegbízhatóbb terhességi teszt – havonta 16000 nő használja” A szöveg mellett a teszt dobozának fényképe az alábbi feliratokkal: „Gabriel terhességi gyorsteszt *Eredmény 1 perc alatt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után”	+	+
15) szórólap ⁴² (1. számú szórólap)	az eljárás alá vont nyilatkozata szerint az utóbbi 5 évben ez a szórólap került ki a gyógyszer- tárakba ⁴³		„Magyarország egyik legmegbízhatóbb terhességi tesztje.” alatta terhességi teszt dobozának fényképe a következő feliratokkal: „Gabriel terhességi gyorsteszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már korai terhességet kimutat a beágyazódás után” a képen a doboz alatt a következő felirattal: „már 10 éve bizonyít”	+	-
16) szórólap ⁴⁴ (4. számú szórólap)	ismeretlen		A szórólapon a Semper Veritas Kft. 3 terméke látható. A kifogásolt termék az alábbiak szerint „Gabriel terhességi teszt – már korai terhességet kimutat pár perc alatt – a nap bármely szakában elvégezhető – Magyarországon az egyik legmegbízhatóbb terhességi teszt – havonta 16000 nő használja” A szöveg mellett a teszt dobozának fényképe az alábbi feliratokkal: „Gabriel terhességi gyorsteszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már korai terhességet kimutat a beágyazódás után”	+	-
17) honlap www.semper- veritas.hu ⁴⁵	2010.08.09.		„Gabriel terhességi teszt (kazettás) Magyarország egyik legnépszerűbb kazettás terhességi tesztje, már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után. Keresse a patikákban!”	-	+

⁴¹ Vj/041-014/2012. számú irat 1. számú melléklete

⁴² Vj/041-014/2012. számú irat

⁴³ Vj/041-006/2012. számú irat

⁴⁴ Vj/041-014/2012. számú irat

⁴⁵ Vj/041-016/2012. számú irat

18) honlap www.semper-veritas.hu ⁴⁶	2012. 01.04.		terhességi teszt doboz: „Gabriel terhességi gyorseszteszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már korai terhességet kimutat pár perc alatt” Alatta a következő felirat: „A legmegbízhatóbb terhességi teszt mutatja ki a legbiztonságosabban a terhességet. A Gabriel terhességi teszt már korai terhességet kimutat a beágyazódás után, nagy biztonsággal, pár perc alatt.” Továbbá megtalálható a használati utasít is.	+	-
19) Gabriel terhességi teszt doboza ⁴⁷	a vizsgálat indulásakor ⁴⁸		„Gabriel terhességi gyorseszteszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már korai terhességet kimutat pár perc alatt”	+	-
20) Gabriel terhességi teszt doboza ⁴⁹ (bejelentő által becsatolt)	ismeretlen		„Gabriel terhességi gyorseszteszt *A nap bármely szakában *Tökéletes megbízhatóság Már 3 napos terhességet kimutat a beágyazódás után”	+	-

⁴⁶ Vj/041-016/2012. számú irat

⁴⁷ Vj/041-002/2012. számú irat

⁴⁸ Az eljárás alá vont álláspontja szerint a teszt forgalmazásának megkezdésétől ezzel a dobozzal forgalmazták

⁴⁹ Vj/041-014/2012. számú irat