



GAZDASÁGI
VERSENYHIVATAL

VERSENYTANÁCS

Iktatási szám: **Vj/92-23/2009.**

A Gazdasági Versenyhivatal Versenytanácsa a Dr. Pergel Ügyvédi Iroda által képviselt **Telemarketing International Kft.** (Győr) ellen fogyasztókkal szembeni tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat miatt indított eljárásban - nyilvános tárgyaláson - meghozta az alábbi

határozatot

A Versenytanács megállapítja, hogy a Telemarketing International Kft. a Hollywood Patch elnevezésű termék népszerűsítése során 2009. február 25. és 2009. március 25. között tisztességtelen kereskedelmi gyakorlatot folytatott, amikor internetes honlapján és televíziós reklámjaiban a termék tulajdonságairól valótlan állításokat tett közzé.

A Versenytanács kötelezi eljárássá alá vontat, hogy a határozat kézhezvételétől számított 15 nap elteltével a www.wsteleshop.hu internetes honlap nyitó oldalán jól láthatóan, észrevételek hozzátétele nélkül, annak feltételét követő három hónapon át ismertesse a Versenytanács jelen határozatának rendelkező részét.

A Versenytanács kötelezi a Telemarketing International Kft.-t 3.000.000 Ft (Hárommillió forint) bírság megfizetésére, amelyet a határozat kézhezvételétől számított 30 napon belül a Gazdasági Versenyhivatal 10032000-01037557-00000000 számú bírságbevételei számla javára köteles megfizetni.

A határozat felülvizsgálatát a kézhezvételtől számított 30 napon belül a Fővárosi Bíróságnak címzett, de a Versenytanácsnál benyújtható vagy ajánlott küldeményként postára adott keresettel lehet kérni.

Indokolás

1. A Gazdasági Versenyhivatal annak vizsgálatára indított eljárást a Telemarketing International Kft. ellen, hogy az eljárás alá vont a Hollywood Patch nevű termékről különböző kommunikációs eszközökön útján adott tájékoztatások alkalmazása során tiszteletben tartotta-e a fogyasztókkal szembeni tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat tilalmáról szóló 2008. évi XLVII. törvény (a továbbiakban: Fttv.) rendelkezéseit.

I. Az eljárás alá vont

2. A 2003-tól működő eljárás alá vont áruit (autóápolási, elektronikai, háztartási, konyhai, szabadidős, wellness/sport termékeket) WS Teleshop néven, elsősorban közvetlen televíziós ajánlatokon alapuló csomagküldő kereskedelem útján, illetve országos, regionális és nemzetközi vásárokon tartott termékbemutatókon értékesíti.

3. Az eljárás alá vont 2008. évi nettó árbevétele 2.735.776.000 Ft volt. Ismert továbbá, hogy

- a 2009. évben 2009. június 30-ig az eljárás alá vont nettó árbevétele,
- a 2008. és a 2009. évben a magyarországi televíziós értékesítés bevétele milyen összeget tett ki (Vj-92-002/2009.).

II. Az eljárás alá vont vizsgált magatartása

4. A kozmetikai termékek gyártása, forgalmazása, nyilvántartásba vétele, engedélyezése és ellenőrzése során a kozmetikai termékek biztonságosságáról, gyártási, forgalmazási feltételeiről és közegészségügyi ellenőrzéséről szóló 40/2001. (XI. 23.) EüM rendelet (a továbbiakban: rendelet) szerint kozmetikai termék minden olyan anyag vagy készítmény, amely az emberi testtel (bőr, szőrzet, köröm, ajak, külső nemi szervek) külsőleg vagy a fogakkal és a szájüreg nyálkahártyájával érintkezésbe kerül elsődlegesen azzal a céllal, hogy azokat tisztítsa, illatosítsa, védje, ápolja, megjelenését megváltoztassa, illetve kiküszöbölje a kellemetlen testszagot.

A kozmetikai termékek gyártása, forgalmazása, nyilvántartásba vétele, engedélyezése és ellenőrzése során a rendelet előírásai alkalmazandók. A rendelet szerint

- tilos kozmetikai terméket megtévesztő jelöléssel, kivitelezéssel és adatokkal, valamint kifejezetten nem kozmetikai (pl. terápiás) hatásra hivatkozással, illetve céllal forgalomba hozni és reklámozni,
- megtévesztésnek minősül, ha a terméknek olyan hatást tulajdonítanak, amellyel az a tudományos ismeretek szerint nem rendelkezik, illetve azt a benyomást keltik, hogy a hatás biztonsággal elvárható,
- kozmetikai termék csak a használati útmutatónak, illetve a címkézésnek megfelelő tartalommal reklámozható.

A rendelet szabályozza a kozmetikumok gyártásakor felhasználható összetevőket, azok elnevezését, valamint a forgalomba hozatalhoz szükséges eljárást.

5. Az eljárás alá vont által értékesített Hollywood Patch elnevezésű terméket az Országos Élelmiszerbiztonsági és Táplálkozástudományi Intézet 949/2009. számon vette nyilvántartásba kozmetikai termékként. A Hollywood Patch egy, az eljárás alá vont által testsúlycsökkentés céljára értékesített tapasz, amelyet naponta tiszta bőrfelületre kell felhelyezni, s maximum 24 órán keresztül viselhető. A fogyasztók internetes és telefonos rendeléssel csomagküldő kiskereskedelem útján juthattak a termékhez.

Az eljárás alá vontnak

- a termékből eladott mennyiségre és
- a termék értékesítéséből származó árbevételre

vonatkozó, üzleti titkot magában foglaló nyilatkozatát a Vj-92-005/2009. és a Vj-92-022/2009. számú iratok tartalmazzák.

6. Az eljárás alá vont 2009 februárjában és márciusában

- két televíziós csatornán (az ATV csatornán 2009. március 1. és 23. között, a Story TV csatornán 2009. március 16. és 25. között) naponta sugárzott televíziós reklámmal és
- a www.wsteleshop.hu internetes honlapon 2009. február 25. és március 23. között közzétett tájékoztatással

népszerűsítette a Hollywood Patch elnevezésű terméket.

7. A reklámfilmben az alábbi volt

<i>olvasható</i>	<i>hallható</i>
Hollywood Patch	<p>Unja már a szüntelen diétázást és a fogyasztótablettákat? Sosincs elég ideje mozogni? Ebből elég! Itt a megoldás! Legyen álomalakja, akár 10 nap alatt. Bemutatjuk a Hollywood Patchet. A Hollywood Patch aktív összetevőinek dinamikus hatása összenyomja, feloldja és eltávolítja a zsírt. Felhelyezés után a Hollywood Patch természetes aktív összetevőket bocsát ki, amik a bőrfelületen át felszívódnak és hatékonyan semmisítik meg a zsírt.</p> <p>A Hollywood Patch-csel 10 nap alatt akár 5 kilót fogyhat, akár 2 számmal kisebb ruhát hordhat. Hogy bőre feszesebb és teste sokkal fittebb legyen, csak helyezze fel reggel a Hollywood Patchet, hagyja fent 24 órán át, majd cserélje ki. Ez az idő pontosan elég ahhoz, hogy a tapasz kiengedje magából 2 fantasztikus hatóanyagát: a zöldteát és a focus vesiculosust, melyeknek rendkívüli belső masszírozó hatásuk van.</p> <p>A Hollywood Patch aktív összetevőinek dinamikus hatása összenyomja, feloldja és eltávolítja a zsírt. Hagyjon fel a fűszert és kimerítő tornázással, és felejtse el a kétes hatású tablettákat, amik akár az egészségét is veszélyeztethetik. Ne használjon több méregdrága zselét vagy krémet, melyek csalódást okozhatnak. És mindenekelőtt mentse meg magát az őrült diétáktól, amiket nem lehet betartani, de teljesítse újról fogadalmát gyorsan és egyszerűen.</p> <p>A megoldás a Hollywood Patch, a csodatapasz, melynek segítségével 10 nap alatt akár 5 kilót vagy 2 ruhaméretnyit fogyhat. Hála különleges összetevőinek, a Hollywood Patch szinte bármelyik testrészen feloldja és eltünteti a zsírt.</p>
9.990 Ft + szállítási díj Telemarketing Int. Kft. www.wsteleshop.hu [cím és GKM engedélyszám]	<p>Még akkor is dolgozik, amikor Ön pihen. Telefonáljon most, hogy hihetetlenül kedvező áron juthasson hozzá a 10 napos Hollywood Patch kezeléshez.</p> <p>Ajándékozza meg magát olyan alakkal, amilyenről már régóta álmodik és mi megajándékozunk Önt annak lehetőségével, hogy még több kilótól szabaduljon meg gyorsan és megerőltetés nélkül. Hollywood Patch csak a WS teleshop-tól! Telefonáljon és rendelje meg most!</p>

8. A <http://wsteleshop.hu/> oldalon közzétett tájékoztatás egyebek között az alábbiakat tartalmazta:

Unja már a diétázást és a fogyókúra tablettákat? Nincs ideje mozogni?

„a tapaszt meg sem érzem. Csak a bőröm feszességét érzem, és a ruháim is sokkal jobban állnak”

Látványos hatás!

Felhelyezése után a Hollywood Patch természetes összetevői a bőrön át felszívódnak és megsemmisítik a zsírt.

A Hollywood Patch akár segítségével [sic!] 10 nap alatt 5 kilót fogyhat!

Aktív összetevői éjjel-nappal dolgoznak, így egy kis idő elteltével akár 2 számmal kisebb ruhát hordhat.

A Hollywood Patch aktív összetevőinek dinamikus hálójátása összenyomja, feloldja és eltávolítja a zsírt.

Helyezzen testére 24 óránként egy tapaszt, ilyen egyszerű az egész. Izmai feszesek és formásak lesznek.

9. A Hollywood Patch elnevezésű termékkel kapcsolatban tett állítások igazolására az eljárás alá vont által benyújtotta az „Evaluation of the efficacy of two cosmetic products which helps in the improvement of cellulites-derived skin imperfection” című anyagot, amely szerint az adott vizsgálat során 15 nőn teszteltek két terméket, az Eurosirel Patch Anticellulite és Eurosirel Patch Anticellulite Second Skin elnevezésű terméket, az egyiket az egyik, a másikat a másik lábán, a vizsgálat kezdetekor, majd 7, 15, illetve 30 nap használat után, hat módon:

- comb kerülete (cm),
- „plicometry” (ismeretlen mértékegység),
- „termography” (ismeretlen mértékegység),
- „pain on palpation” (0 (semmi fájdalom) - 3 (erős fájdalom), 4-fokozatú skála),
- narancsbőr változása (0 (változatlan) - 2 (nagy mértékű változás), 3-fokozatú skála),
- a résztvevők szubjektív értékítélete három témában:
 1. „tolerability”,
 2. „efficacy”,
 3. „cosmetic acceptability.”

III.

Az eljárás alá vont előadása

10. Az eljárás alá vont az eljárás során előadta, hogy

- a Paviai Egyetem Fiziológiai és Farmakológiai Intézete által 2008. május 15-én kibocsátott mérési eredményekkel is alátámasztott klinikai szakvélemény egyértelműen megállapítja, hogy a termék csökkenti a kezelt testrész méretét (kerületét illetve tömegét), átmérőjét, csökkenti a narancsbőr által okozott elváltozásokat, serkenti a vérkeringést, elősegítve ezáltal az anyagcsere folyamatát, csökkenti a bőrfelszín egyenetlenségeit, tökéletesebb megjelenést biztosítva ezáltal a bőrnek,
- a termék összetevői a bőrön át felszívódva fejtik ki zsírétető hatásukat. Mivel az elvégzett klinikai vizsgálatok során a tesztszemélyek között van több olyan alany is, akinél a tapaszt hatására jelentősebb méretcsökkenés/súlyvesztés következett be, ezért a tájékoztatóban az eljárás alá vont is szerepeltette ezt a tényt,
- erre tekintettel fogalmazott úgy a termék reklámfilmjében, hogy a Hollywood Patch használatával „tíz nap alatt akár 5 kg-ot fogyhat, és akár két számmal kisebb méretű ruhát hordhat” a terméket használó fogyasztó. Az a tény, hogy a televíziós reklámban következetesen használta a „-hat” toldalékot és az „akár” kiegészítő szót, kifejezte azt, hogy a termék az egyedi biológiai és kémiai eltéréseknek megfelelően fogyaszthat, vagyis a termék a lehetőséget, s nem a garanciát jelenti,
- a klinikai vizsgálatokban résztvevők között több alanynál tapasztalható volt az 5 kg-os fogyás, ugyanakkor ez nem jelenti azt, hogy az eredmény minden egyes fogyasztónál ugyanúgy jelentkezik,

- a tőle elvárható gondossággal jártak el a Hollywood Patch tesztelése során, hiszen minden adat és információ, amelyet a fogyasztók számára rendelkezésre bocsátott, klinikai vizsgálatokkal alátámasztottan tükrözi a valóságot,
- a tájékoztatások alapjául szolgáló tények tudományos szakvéleménnyel alátámasztottan és az európai uniós normákat messzemenően betartva a valóságot tükrözték, így a tájékoztatás nem volt alkalmas arra, hogy a fogyasztókat megtévevse.

A Versenytanács előzetes álláspontjának ismeretében az eljárás alá vont előadta,

- egyedi esetről van szó, vele szemben nem volt korábban hasonló, jogsértést megállapító eljárás,
- nem vitatja, hogy a kommunikációs eszközök tartalmának meghatározása során nem járt el kellő körültekintéssel ebben az egyedi esetben,
- egy adminisztratív, fordítási hiba húzódik meg az ügy mögött, bár a gyártó által készített reklámfilm tartalmát, magát a fordítást maga az eljárás alá vont is szükségesnek tartotta módosítani, tekintettel arra, hogy amerikai reklámfilmek gyakorta alkalmaznak felsőfokú jelzőket, s előttük a Gazdasági Versenyhivatal gyakorlatának figyelemmel kísérésének eredményeként ismert volt, hogy ez kifogás tárgya lehet,
- az érintett termék egy új partnerétől származik, aki azt állította, hogy bizonyított a hatás, illetőleg rendelkezik a szükséges iratokkal a termék vonatkozásában,
- a jelen ügy csak kevés terméket érintett, s a fogyasztói oldalon kevés kárt okozhatott, hiszen kevés fogyasztóhoz jutott el,
- a terméket fokozatosan kivonta a forgalomból, televíziós reklámot nem alkalmazott 2009 márciusa óta. A 2009. február végétől tartó időszak egy tesztidőszak volt, amikor a termék bevezetése történt. Mikor megérkezett a Gazdasági Versenyhivatal panasszal kapcsolatos jelzése, akkor ez a tesztidőszak már lejárt, s ezt követően nem újították meg a reklámfilm ismételt alkalmazását,
- a termékre vonatkozó tájékoztatás az internetes honlapon nem volt folyamatosan jelen, 2009 novemberétől szerepelt ismét az internetes honlapon. Még novemberben ugyanakkor született egy ügyvezetői utasítás, amely azt célozta, hogy a termék ne szerepeljen a reklámokban, azzal, hogy ezen utasítás 2009. december 10. előtt munkatársának hibája miatt nem került foganatosításra.

11. Az eljárás alá vont kérte a bírság kiszabásának mellőzését, illetve az esetleges bírság körében annak figyelembe vételét, hogy

- hat éve tartó gazdasági tevékenysége során ezidáig nem vonták eljárás alá, mindig a jogszabályi előírásoknak megfelelően járt el, soha nem folytatott tisztességtelen kereskedelmi gyakorlatot,
- amint tudomást szerzett a jogszabálysértés tényéről, haladéktalanul mindent elkövetett annak érdekében, hogy az esetleges jogszabálysértést megszüntesse,
- az eljárás során végig együttműködött a Gazdasági Versenyhivatallal, minden eljárási határidőt betartott, minden szükséges információt rendelkezésre bocsátott, ezzel is megkönnyítve a Gazdasági Versenyhivatal eljárását,
- az esetleges bírság működését veszélyeztetné, amely – tekintettel a foglalkoztatottak számára – tovább növelné a munkanélküliség arányát.

12. Az eljárás alá vont az eljárás során többször jelezte, kész kötelezettségvállalás megtételére, vállalva, hogy

- a Hollywood Patch elnevezésű termék hirdetését a Gazdasági Versenyhivatal előírásai alapján módosítja,
- a termék panaszolt tesztfilmje alapján rendelő ügyfeleinek 7.990 Ft/db értékben Acu Slim nevű terméket küld ajándékba.

IV. Jogi háttér

13. Az Fttv. 1. §-ának (1) bekezdése szerint az Fttv. 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 cikk (2) bekezdése szerint az Fttv. 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.

Az Fttv. 2. §-ának a) pontja értelmében fogyasztó az önálló foglalkozásán és gazdasági tevékenységén kívül eső célok érdekében eljáró természetes személy.

Az Fttv. 3. §-ának (1) bekezdése kimondja, hogy tilos a tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat. A (2) bekezdés szerint 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 (a továbbiakban: 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 készíti, amelyet egyébként nem hozott volna meg (a továbbiakban: a fogyasztói magatartás torzítása), vagy erre alkalmas. A (3) bekezdés alapján a (2) bekezdés értelmében tisztességtelen különösen az a kereskedelmi gyakorlat, amely megtévesztő (6. § és 7. §) vagy agresszív (8. §).

Az Fttv. 4. §-ának (1) bekezdése előírja, hogy 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. A (2) bekezdés szerint ha a kereskedelmi gyakorlat csak a fogyasztóknak egy, az adott gyakorlat vagy az annak alapjául szolgáló áru vonatkozásában koruk, hiszékenységük, szellemi vagy fizikai fogyatkozásuk miatt különösen kiszolgáltatott, egyértelműen azonosítható csoportja magatartásának torzítására alkalmas, és ez a kereskedelmi gyakorlat megvalósítója által ésszerűen előre látható, a gyakorlatot az érintett csoport tagjaira általánosan jellemző magatartás szempontjából kell értékelni.

Az Fttv. 6. §-ának (1) bekezdése rögzíti, 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 alábbiak közül egy vagy több tényező tekintetében és ezáltal a fogyasztót olyan ügyleti döntés meghozatalára készíti, amelyet egyébként nem hozott volna meg, vagy erre alkalmas:

- b) az áru lényeges jellemzői, így különösen
 - bg) az adott célra való alkalmassága, a használatától várható eredmények, előnyei,
 - bj) az egészségre gyakorolt hatása.

Az Fttv. 14. §-a alapján 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.

14. Az Fttv. 19. §-ának c) pontja értelmében a kereskedelmi gyakorlat tisztességtelenségének megállapítására irányuló eljárásra az Fttv.-ben meghatározott eltérésekkel a Gazdasági Versenyhivatal eljárása tekintetében a tisztességtelen piaci magatartás és a versenykorlátozás tilalmáról szóló 1996. évi LVII. törvény (a továbbiakban: Tpv.) rendelkezéseit kell alkalmazni.

A Tpv. 77. §-a (1) bekezdésének d) pontja értelmében az eljáró versenytanács határozatában megállapíthatja a magatartás törvénybe ütközését.

Az eljáró versenytanács a Tpv. 78. §-ának (1) bekezdése értelmében bírságot szabhat ki azzal szemben, aki a Tpv., 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 (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.

V.

A Versenytanács döntése

15. Általános követelményként fogalmazódik meg, hogy a vállalkozásnak a fogyasztók irányában tanúsított kereskedelmi gyakorlata megfeleljen a tisztesség követelménynek, s így a magáról vagy áruinak lényeges tulajdonságáról adott, fogyasztóknak szóló tájékoztatása igaz és pontos legyen. A fogyasztók felé irányuló kereskedelmi kommunikációk feleljenek meg a valóságnak, ne adjanak irreális képet az adott áru fogyasztók felé ismertett tulajdonságáról, azok alapján a fogyasztóban ne alakulhasson ki téves képzet az árurol.

16. Az eljárás alá vont kereskedelmi gyakorlatának megítélése során a Versenytanács egy olyan fogyasztó magatartását tartotta szem előtt, aki ésszerűen tájékozottan, az adott helyzetben általában elvárható figyelmességgel és körültekintéssel jár el, azzal, hogy a jelen esetben vizsgált állítások megítélése, azok ellenőrzése még egy átlagosnál jobban tájékozott, kiemelkedően ésszerűen eljáró fogyasztótól sem várható el, mivel nem rendelkezik az ehhez szükséges információkkal, kutatási anyagokkal.

17. Ha egy vállalkozás áruja, adott esetben az általa értékesített kozmetikai készítmény hatása kapcsán ígéretet fogalmaz meg, akkor az állítás valóságnak való megfelelését a vállalkozásnak a reklám közzétételének időpontjában tudnia kell bizonyítania. Az Fttv. 14. §-a értelmében ha a vállalkozás nem tesz eleget ennek a kötelezettségnek, úgy kell tekinteni, hogy a tényállítás nem felelt meg a valóságnak.

18. Az eljárás alá vont a Hollywood Patch elnevezésű termék vonatkozásában egyebek között az alábbi állításokat tette

- a televíziós reklámban:
 - a fogyasztó több kilótól szabadulhat meg a termék révén gyorsan és megerőltetés nélkül,
 - a termékkel diétázás, fogyasztótabletták, mozgás tornázás nélkül le lehet fogyni, álmalakat lehet elérni, akár 10 nap alatt,
 - a fogyasztó a Hollywood Patch segítségével 10 nap alatt akár 5 kilót vagy 2 ruhaméretnyit fogyhat,
 - a Hollywood Patch aktív összetevőinek dinamikus hatása összenyomja, feloldja és eltávolítja a zsírt,
 - felhelyezés után a Hollywood Patch természetes aktív összetevőket bocsát ki, amik a bőrfelületen át felszívódnak és hatékonyan semmisítik meg a zsírt,
 - a fogyasztó a Hollywood Patch-csel 10 nap alatt akár 5 kilót fogyhat, akár 2 számmal kisebb ruhát hordhat.
 - a bőr feszesebb és a test sokkal fittebb lesz,
 - a termék 24 óra alatt kiengedi magából 2 fantasztikus hatóanyagát: a zöldteát és a focus vesiculosust, amelyeknek rendkívüli belső masszírozó hatásuk van,
 - a Hollywood Patch aktív összetevőinek dinamikus hatása összenyomja, feloldja és eltávolítja a zsírt,
 - a Hollywood Patch ellentétben más termékekkel nem veszélyezteti az egészséget,
 - hála különleges összetevőinek, a Hollywood Patch szinte bármelyik testrészen feloldja és eltünteti a zsírt,
- az internetes honlapon:
 - a termékkel diétázás, fogyókúra tabletták, mozgás nélkül érhető el kedvező eredmény,
 - a bőr feszes lesz, illetve az izmos feszesek és formásak lesznek,
 - felhelyezése után a Hollywood Patch természetes összetevői a bőrön át felszívódnak és megsemmisítik a zsírt,
 - a Hollywood Patch segítségével 10 nap alatt 5 kilót lehet fogyni,
 - egy kis idő elteltével akár 2 számmal kisebb ruhát hordhat a fogyasztó,
 - a Hollywood Patch aktív összetevőinek dinamikus hálóját összenyomja, feloldja és eltávolítja a zsírt.

19. Az eljárás alá vont által a Hollywood Patch elnevezésű termékkel kapcsolatban tett állítások igazolására benyújtotta anyag („Evaluation of the efficacy of two cosmetic products which helps in the improvement of cellulites-derived skin imperfection”) nem bizonyította, hogy a fenti állítások megfelelnek a valóságnak.

A vizsgálat kapcsán a Versenytanács kiemeli,

- az anyagban nem jelenik meg a Hollywood Patch megnevezés. Ismert egy dokumentum, amelyben a termék kizárólagos európai forgalmazója, a Win Direct S. L. nyilatkozott arról, hogy a klinikai értékelések a Hollywood Patch termékre vonatkoznak, azonban a Versenytanács szerint önmagában ez a nyilvánvalóan nem érdektelentől származó nyilatkozat alkalmatlan annak igazolására, hogy a becsatolt anyag szerinti vizsgálat a Hollywood Patch termékkel került lefolytatásra. Kiemelendő továbbá, hogy
 - az eljárás alá vont által becsatolt, „Evaluation of the efficacy of two cosmetic products which helps in the improvement of cellulites-derived skin imperfection” című anyag szerint az adott vizsgálat során két termék került tesztelésre, ugyanakkor az eljárásban érintett kizárólagos európai forgalmazója

- által tett nyilatkozat esetleges elfogadása esetén még az sem lenne tisztázott, hogy a két tesztelt termék közül melyik a Hollywood Patch termék,
- a klinikai vizsgálatban leírt és a termék csomagolásán feltüntetett összetevők ugyan megegyeznek, azonban azok aránya és mennyisége a klinikai vizsgálatokban, illetőleg a termékek csomagolásán nem került feltüntetésre,
 - a vizsgálati anyag még akkor is alkalmatlan lenne a kommunikációs eszközökben tett állítások igazolására, ha elfogadásra kerülne, hogy a vizsgálat az eljárás alá vont által Hollywood Patch elnevezéssel értékesített termékkel történt, mivel
 - a kommunikációs eszközökben tett állítások valóságnak való megfelelését illetően a becsatolt vizsgálati anyag állításai vonatkozásában lényegében semmilyen bizonyítékkal sem szolgál, összefüggésben azzal, hogy
 - a becsatolt vizsgálati anyag a vizsgált termék narancsbőrre gyakorolt hatásáról tartalmaz adatokat, miközben az eljárás alá vont kommunikációs eszközeiben a Hollywood Patch elnevezésű terméket fogyasztásra ajánlja, ezzel kapcsolatban tesz állításokat,
 - magával a vizsgálati anyaggal, illetve a lefolytatott vizsgálatokkal kapcsolatban is több kifogás fogalmazható meg, így különösen
 - a vizsgálat során nem alkalmaztak placebo-t, így a vizsgálati alanyok tisztában voltak azzal, hogy mindannyian a valódi terméket kapják, ezért a szubjektív önértékelésen alapuló eredmények nem vehetők figyelembe, amellyel összefüggésben megjegyzendő, a vizsgálati alanyok szubjektív értékítéletét a „cosmetic acceptability” kapcsán az anyag nem tartalmazza, s erre nem szolgáltat magyarázatot,
 - a vizsgálatban részt vett alanyok száma nagyon alacsony (15 fő), amely azt eredményezi például, hogy a résztvevők comb-kerületének szórása viszonylag alacsony: a range (a minimum és a maximum közti különbség) a második termék (Second Skin) által kezelt területen 10,2 cm, miközben ennél jóval nagyobb különbségek találhatók az emberek között,
 - a „termography”, a „pain on palpation” és a narancsbőr változására vonatkozó vizsgálatok eredményeinek értékelésénél az adatok közlésén túl nincs információ, azaz az adatok elemzése nem történik meg. Ebből adódóan az sem deríthető ki, hogy az eredmények szignifikánsak-e (statisztikai vagy gyakorlati szempontból),
 - a comb kerületére vonatkozó vizsgálat esetében az eredmények a legtöbb esetben statisztikailag szignifikánsak, ám gyakorlati szempontból nem azok: a comb kerületének csökkenése 4% alatti. Például a comb kerülete az első termék esetében átlagosan 52,9 cm-ről 51,6 cm-re változik, azaz 2,46%-kal csökkent.

20. Figyelemmel a fentiekre a Versenytanács megállapította, hogy az eljárás alá vont a Hollywood Patch elnevezésű termék népszerűsítése során 2009. február 25. és 2009. március 25. között tisztességtelen kereskedelmi gyakorlatot folytatott, amikor internetes honlapján és televíziós reklámjaiban a termék tulajdonságairól valótlan állításokat tett közzé.

Az eljárás alá vont e gyakorlatával [tekintettel az Fttv. 3. §-ának (3) bekezdésére és 6. §-a (1) bekezdésének b) pontjára, illetve az Fttv. 14. §-ára] megsértette az Fttv. 3. §-ának (1) bekezdését.

Tekintettel arra, hogy az eljárás alá vont által a fogyasztók felé megfogalmazott ígérek igazolására benyújtott dokumentum nem támasztotta alá a kommunikációs eszközökben tett állításokat, s ezáltal megállapítható volt a jogsértés, a Versenytanács nem tartott szükségesnek

részletesebb indokolást az eljárás alá vont egyes, az állításokat ténylegesen alátámasztó bizonyíték hiányában irrelevánsnak minősülő előadásaival összefüggésben, mindazonáltal a Versenytanács jelzi, nem helytálló az eljárás alá vont azon vélekedése, hogy a vizsgálattal érintett reklámban alkalmazott „-hat” toldalék és az „akár” kiegészítő szó azt az üzenetet közvetítené a jelen esetben, hogy az áru az egyedi biológiai és kémiai eltéréseknek megfelelően fogyaszthat, vagyis az áru a lehetőséget, s nem a garanciát jelenti.

21. A Versenytanácsnak nem áll rendelkezésére olyan információ, amely szerint az eljárás alá vont a jelen eljárásban vizsgált tájékoztatásokat jelenleg is alkalmazná, ezért a Versenytanács nem látta szükségesnek a törvény rendelkezéseibe ütköző magatartás további folytatásának a Tptv. 77. §-a (2) bekezdésének f) pontja alapján történő megtiltását, azonban a fogyasztók megfelelő tájékoztatása érdekében a Tptv. 77. §-a (2) bekezdésének g) pontjára alapítottan kötelezte az eljárás alá vontat, hogy a határozat kézhezvételétől számított 15 nap elteltével a www.wsteshop.hu internetes honlap nyitó oldalán jól láthatóan, észrevételek hozzátétele nélkül, annak feltételét követő három hónapon át ismertesse a Versenytanács jelen határozatának rendelkező részét.

22. A jogsértés megállapítása mellett a Versenytanács bírságot szabott ki az eljárás alá vonttal szemben a Tptv. 78. §-ának (1) bekezdése alapján, a bírság összegét a Tptv. 78. §-ának (3) bekezdésében meghatározott szempontok szerint meghatározva.

A Versenytanács súlyosító körülményként értékelte, hogy

- a jogsértés bizalmi jellegű termékkel összefüggésben valósult meg,
- az érintett, testsúlyproblémákkal küzdő fogyasztói kör az átlagosnál sérülékenyebbnek minősül,
- a jogsértő kommunikációs eszközök jelentős számú fogyasztó elérésére voltak alkalmasak,
- az eljárás alá vont magatartása felróható volt, nem érte el az adott helyzetben általában elvárható magatartási mércét, nem felelt meg a társadalom értékítéletének.

A Versenytanács enyhítő körülményként vette figyelembe, hogy az eljárás alá vont a Gazdasági Versenyhivatal megkeresését követően a jelen eljárásban vizsgált kommunikációs eszközök alkalmazásával felhagyott. Ezen enyhítő körülmény súlyát ugyanakkor csökkentette, hogy

- az eljárás alá vont nyilatkozataiból (Vj-92-005/2009., Vj-92-022/2009.) megállapíthatóan a reklámtevékenység korlátozásának nem kizárólag a Gazdasági Versenyhivatal fellépése lehetett az oka, mivel az eljárás alá vont a Gazdasági Versenyhivatal jelzésétől függetlenül is egy korlátozott marketingstratégiát kívánt megvalósítani,
- az eljárás alá vont a Hollywood Patch terméket továbbra is mint a testsúly csökkentésére alkalmas árut népszerűsítette [azzal, hogy a módosított tartalommal bíró kommunikációs eszközökre (Vj-92-019/2009., Vj-92-020/2009.) a jelen eljárás nem terjedt ki, ezért azok Fttv. szerinti minősítését a Versenytanács nem végezhetette el].

A Versenytanács nem tudta enyhítő körülményként figyelembe venni az eljárás alá vont azon előadását, amely szerint hat éve tartó gazdasági tevékenysége során ezidáig nem vonták az eljárás alá, mindig a jogszabályi előírásoknak megfelelően járt el, soha nem folytatott tisztességtelen kereskedelmi gyakorlatot. Ezen előadás figyelembe vételére akkor nyílna mód, ha a Gazdasági Versenyhivatal és a tisztességtelen kereskedelmi gyakorlatokkal szembeni fellépésre más hatóságok az elmúlt hat évben ténylegesen ellenőrizték volna az eljárás alá vont tevékenységét és arra a megállapításra jutottak volna, hogy az eljárás alá vont magatartása nem ütközik törvénybe. Erre vonatkozó bizonyítékokat az eljárás alá vont nem terjesztett elő.

Ugyancsak nem volt figyelembe vehető enyhítő körülményként az eljárás alá vont által hivatkozott együttműködő magatartás. Az együttműködés körében az eljárás alá vont adatszolgáltatása nem tekinthető a jogkövető magatartást előíró törvényi kötelezettségen túlmutató mértékű olyan enyhítő körülménynek, amely önmagában enyhébb szankció kiszabását vonná maga után. Enyhítő hatású lehet az eljárás alá vont olyan mértékű közreműködése, amely a jogsértés felderítésének eredményességét szolgálta, amely a jelen esetben nem áll fenn.

Enyhítő körülményként nem volt figyelembe vehető az a semmivel sem bizonyított előadás sem, hogy az esetleges bírság az eljárás alá vont működését veszélyeztetné, s ez – tekintettel a foglalkoztatottak számára – tovább növelné a munkanélküliség arányát.

A fentiek mérlegelése során a Versenytanács tekintettel volt a jogsértő kommunikációs eszközök alkalmazása kapcsán felmerült ismert költségek mértékére (Vj-92-007/2009.) és az érintett termék értékesítéséből származó ismert árbevételre (Vj-92-005/2009.), s a bírság összegét – szem előtt tartva a szankcionálás speciál- és generálpreventív célját is – 3.000.000 Ft-ban határozta meg.

23. A bírságot a határozat kézhezvételétől számított harminc napon belül kell megfizetni, függetlenül attól, hogy a határozattal szemben keresetet terjesztenek-e elő. A közigazgatási hatósági eljárás és szolgáltatás általános szabályairól szóló 2004. évi CXL. törvény (a továbbiakban: Ket.) 110. §-a (1) bekezdésének a) pontja szerint a keresetlevél benyújtásának a döntés végrehajtására nincs halasztó hatálya, az ügyfél azonban a keresetlevélben a döntés végrehajtásának felfüggesztését kérheti. A végrehajtást a kérelem elbírálásáig a Versenytanács nem foganatosíthatja.

A Ket. 138. §-ának (1) bekezdése szerint a pénzfizetési kötelezettségének határidőre eleget nem tevő késedelmi pótlékot köteles fizetni. A (3) bekezdés szerint a késedelmi pótlék mértéke minden naptári nap után a felszámítás időpontjában érvényes jegybanki alapkamat kétszeresének 365-öd része. Ennek ellentételezéseként a Tpv. 83. §-ának (5) bekezdése úgy rendelkezik, hogy ha az eljáró versenytanács határozata jogszabályt sértett és ennek következtében az ügyfélnek igénye keletkezik a bírság visszatérítésére, a visszatérítendő összeg után a mindenkori jegybanki alapkamat kétszeres összegének megfelelő kamatot is meg kell téríteni.

A bírságnak a Gazdasági Versenyhivatal 10032000-01037557-00000000 számú bírságbevételi számla javára történő befizetésekor a közlemény rovatban feltüntetendő

- az eljárás alá vont neve,
- a versenyfelügyeleti eljárás száma,
- a befizetés jogcíme (bírság).

VI. Egyéb kérdések

24. A Tpv. 75. §-ának (1) bekezdése értelmében ha a hivatalból indult versenyfelügyeleti eljárásban vizsgált magatartás tekintetében az ügyfél kötelezettséget vállal arra, hogy magatartását meghatározott módon összhangba hozza e törvény, illetve az EK-Szerződés 81-82. cikkének rendelkezéseivel, és a közérdek hatékony védelme e módon biztosítható, az eljáró versenytanács végzéssel - az eljárás egyidejű megszüntetésével - kötelezővé teheti a

vállalás teljesítését, anélkül, hogy a végzésben a törvénysértés megvalósulását, vagy annak hiányát megállapítaná.

Az eljárás alá vont az eljárás során jelezte, kész kötelezettségvállalás megtételére, vállalva, hogy a Hollywood Patch elnevezésű termék hirdetését a Gazdasági Versenyhivatal előírásai alapján módosítja, s a termék panaszolt tesztfilmje alapján rendelő ügyfeleinek 7.990 Ft/db értékben Acu Slim nevű terméket küld ajándékba.

A Versenytanács a jelen esetben nem látta alkalmazhatónak a Tpv. 75. §-át, így nem fogadta el az eljárás alá vont kötelezettségvállalás megtételére vonatkozó nyilatkozatát.

25. Az Fttv. 10. §-ának (3) bekezdése alapján a tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat tilalmának megsértése miatt a Gazdasági Versenyhivatal jár el, ha a kereskedelmi gyakorlat a gazdasági verseny érdemi befolyásolására alkalmas.

A 11. § (1) bekezdése értelmében a 10. § alkalmazásában a gazdasági verseny érdemi érintettségének megállapításánál - a jogsértéssel érintett piac sajátosságainak figyelembevételével - a következő szempontok irányadóak: a) az alkalmazott kereskedelmi gyakorlat kiterjedtsége, figyelemmel különösen a kommunikáció eszközének jellegére, a jogsértéssel érintett földrajzi terület nagyságára, a jogsértéssel érintett üzletek számára, a jogsértés időtartamára vagy a jogsértéssel érintett áru mennyiségére, vagy b) a jogsértésért felelős vállalkozás mérete a nettó árbevétel nagysága alapján.

A 11. § (2) bekezdésének a) pontja szerint a gazdasági verseny érdemi érintettsége minden egyéb körülményre tekintet nélkül fennáll, ha a kereskedelmi gyakorlat országos műsorszolgáltatást végző műsorszolgáltatón keresztül valósul meg.

A Versenytanács megállapította a Gazdasági Versenyhivatal hatáskörének jelen ügybeni fennálltát. Az eljárás alá vont által tanúsított kereskedelmi gyakorlat alkalmas volt a gazdasági verseny érdemi befolyásolására, tekintettel arra, hogy az interneten is megjelenő kereskedelmi gyakorlat egy része az országos vételkörzetű ATV, illetve a szintén széles körben elérhető Story TV televíziós csatornákon valósult meg.

26. A határozat elleni jogorvoslati jogot a Tpv. 83. §-ának (1) bekezdése biztosítja.

Budapest, 2009. december 10.

dr. Zavodnyik József sk.
előadó versenytanács tag

dr. Gadó Gábor sk.
a Versenytanács elnöke
versenytanács tagként eljárva

dr. Miskolczi Bodnár Péter sk.
versenytanács tag