



GAZDASÁGI
VERSENYHIVATAL

VERSENYTANÁCS

Ügyszám: Vj-103-020/2009.

A Gazdasági Versenyhivatal Versenytanácsa a Wichmann Ügyvédi Iroda (Budapest) által képviselt **Ilcsi Szépítő Fűvek Biokozmetikai Kft.** (Budapest) eljárás alá vont vállalkozás ellen fogyasztók tisztességtelen befolyásolása miatt indult eljárásban tartott nyilvános tárgyaláson meghozta az alábbi

h a t á r o z a t o t

A Versenytanács megállapítja, hogy az Ilcsi Szépítő Fűvek Biokozmetikai Kft.

- a) megtevesztő reklámot tett közzé, amikor a Biokontroll védjegyet feltüntette a 2009. februári, márciusi és áprilisi, kozmetikusoknak szóló szaklapokban elhelyezett hirdetésekben, a 2008. november 30-i, a 2009. tavaszi, és a 2009. március 29-i szakmai rendezvények meghívóin, továbbá a szakmai rendezvényeken 2009. márciusában átadott kongresszusi táskán, és
- b) a Biokontroll védjegynek a 2009. évi Termékkatalógus első ezer példányán, az Újdonságok 2009 kongresszusi prospektusban, a Kezelési sorok kongresszusi ismertető kiadványokban, és az akciós szórólapokon az Ilcsi kozmetikumokkal kapcsolatban történő feltüntetésével 2008. november, 2009. február és április hónapokban, továbbá a www.ilcsi.com honlapon 2008. októberétől 2009. április 28-ig tisztességtelen kereskedelmi gyakorlatot folytatott.

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

Indokolás

I.

A vizsgálat indításának körülményei

1. A GVH a B-573/2009. számú bejelentés alapján észlelte, hogy az Ilcsi Szépítő Füvek Biokozmetikai Kft. (a továbbiakban: „Ilcsi Kft.”, eljárás alá vont, vagy Kft.) az általa gyártott és forgalmazott kozmetikai készítményekkel kapcsolatban megtévesztő módon alkalmazza a Biokontroll védjegyet különböző kommunikációs eszközökön, mivel azt a képzetet kelti, hogy a minősítés az egész termékskála előállítására vonatkozik, holott a vállalkozás valójában bizonyos növényi alapanyagok termesztésére rendelkezik tanúsítással.
2. Tekintettel arra, hogy a tájékoztatások mind az üzleti partnerekhez (például: szépségszalonok), mind a fogyasztókhoz eljutnak, ezért az Ilcsi Kft.
 - a kizárólag az üzleti partnereknek szóló tájékoztatásokkal valószínűsíthetően megsértette a gazdasági reklámtevékenység alapvető feltételeiről és egyes korlátairól szóló 2008. évi XLVIII. törvény (a továbbiakban: Grt.) 12. §-ában foglaltakat,
 - a fogyasztóknak, vagy fogyasztóknak is szóló tájékoztatásokkal pedig valószínűsíthetően megvalósította a fogyasztókkal szembeni tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat tilalmáról szóló 2008. évi XLVII. törvény (a továbbiakban: Fttv.) mellékletének 3. pontjában írt tényállást, és ezzel megsértette az Fttv. 3. §-ának (1) bekezdését.
3. A vizsgálat kiterjedt a Kft-nek a Biokontroll védjegy alkalmazásának megkezdésétől a vizsgálatindítás napjáig folytatott kommunikációs tevékenységére.
4. A versenyfelügyeleti eljárás megindítására 2009. augusztus 7-én került sor.¹

II.

Az eljárás alá vont

5. A vállalkozás cégkivonat szerinti főtevékenysége testápolási cikk gyártása. A vállalkozás kozmetikumot gyárt. Az általa gyártott készítményeket kizárólag kozmetikusokon keresztül² forgalmazza.³
6. Az Ilcsi Kft. – a hatályos cégkivonata alapján – 64.000.000 Ft jegyzett tőkével rendelkezik.
7. Az Ilcsi Kft. pénzügyi adatai 2008. évi éves beszámolója⁴ alapján:

Nettó árbevétel:	514.673.000 Ft
Mérleg szerinti eredmény:	34.624.000 Ft

¹ A versenyfelügyeleti eljárás megindítását elrendelő végzés száma: Vj-103/2009.

² Az Ilcsi kozmetikai termékcsalád kiskereskedelmi forgalomban nem kapható.

³ Lásd a Vj-103-002/2009. számú irat 5/10. számú mellékletét.

⁴ A vállalkozás éves beszámolója a Vj/103-002/2009. számú irat 3. számú mellékletében található.

8. Az Ilcsi Kft. ellen korábban versenyfelügyeleti eljárás nem folyt.

III.

Az eljárással érintett áruk

Természetes anyagok és a kozmetikumok kapcsolata

9. A tudatos táplálkozás mellett ma már a környezet- és egészségtudatos szépségápolásra is egyre többen figyelnek. A hagyományos kozmetikumokban található kőolajszármazékok, illat- és színezőanyagok, tartósítószeresek, valamint egyéb szintetikus anyagok bekerülnek a véráramba, és allergiát, bőrszárazságot, bőrbetegségeket, akár pikkelysömört vagy ekcémát is okozhatnak. Ennek ismeretében egyre többen vásárolnak organikus termékeket, és vásárolnak biokozmetikumokat, keresnek fel biokozmetikai szalonokat, ahol az alkalmazott kozmetikumok alapanyagai és vivőanyagai is kizárólag természetes forrásból származnak.
10. A szigorúan vett biokozmetikum jelölés azt jelenti, hogy már az alapanyagok előállítása is biogazdaságokban történt. Az alapanyagok előállítása során semmilyen műtrágyát és szintetikus, toxikus anyagot nem alkalmaznak. A talaj tápanyag-utánpótlása szerves eredetű, és a növényi károsítókat mechanikus úton irtják, illetve olyan szerekkel permeteznek, amelyek nem szívódnak fel növényekben, vízzel könnyen lemoshatók. A biokozmetikumok növényi összetevőit kézzel gyűjtik be mind a gazdaságokban, mind a természetes lelőhelyeken. A gyártás ellenőrzött, kézzel, illetve zárt gépsoron történik. Utóbbi előnye, hogy semmilyen szennyeződés nem kerülhet a kozmetikumba. Mivel a lehető legkevesebb – természetes eredetű – tartósítószer tartalmaznak, ezért fénytől óvó, környezetbarát csomagolóanyagokba zárják őket.
11. A biokozmetikumot kereső fogyasztók egészség- és környezettudatosságából választják ezeket a termékeket. A változó fogyasztói igényekre válaszul a mindig is természetes alapanyagokat alkalmazó kozmetikai márkák mellett mára szinte az összes gyártó kialakított natúr termékvonalat.
12. A biokozmetikumok egyes bioboltokban, gyógyszertárakban, kozmetikákon keresztül, valamint erre specializálódott webáruházakban (például: www.naturaShop.hu; www.vitaminsziget.com; www.enatur.hu; www.biolux.hu) vásárolhatóak meg.
13. Biokozmetikum esetén sem az alapanyag megfelelő volta, sem a gyártás módja a fogyasztók számára nem ellenőrizhető, ezért a biokozmetikum bizalmi terméknek minősül.
14. 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 előírásait kell alkalmazni.
15. Sem közösségi, sem hazai jogszabály nem tartalmaz azonban arra vonatkozó rendelkezést, hogy pontosan mi minősül biokozmetikumnak. Kizárólag a mezőgazdasági termékek és élelmiszerek ökológiai gazdálkodási követelmények szerinti előállítására, forgalmazására, tanúsítására vonatkozó jogszabályi előírások

léteznek, amelyek leglényegesebb – de jelen eljárásban nem alkalmazandó – szabályai az 1. sz. mellékletben kerülnek ismertetésre.

16. Európában ezért elterjedt gyakorlat, hogy a Tanács a termelési módszereknek az ökológiai termelésről és az ökológiai termékek címkézéséről szóló 2007. június 28-i 834/2007/EK rendelete és az annak végrehajtásáról szóló, a Bizottság 2008. szeptember 5-i, 889/2008/EK rendelete szerinti tanúsító szervezetek a biokozmetikumok tanúsítását is felvállalják saját, vagy valamely védjegyszövetség előírása alapján, így a fogyasztók a bio élelmiszereknél már megismert védjegyekkel találkozhatnak a kozmetikumokon is. Ilyen tanúsító szervezet például a német BDIH, vagy a francia ECOCERT.
17. Magyar tanúsító szervezet a Biokontroll Hungária Nonprofit Kft. (a továbbiakban: Biokontroll Kft.), amely a *mezőgazdasági termékek és élelmiszerek* tanúsítási tevékenységét a mezőgazdasági termékek és élelmiszerek ökológiai követelmények szerinti előállításáról, forgalmazásáról és jelöléséről szóló 140/1999. (IX.3.) Korm. rendelet, illetve a mezőgazdasági termékek és élelmiszerek ökológiai gazdálkodási követelmények szerinti tanúsításának, előállításának, forgalmazásának, jelölésének és ellenőrzésének részletes szabályairól szóló 79/2009. (VI.30.) FVM rendelet előírásai alapján, a jogszabály által kijelölt szervezet elismerése alapján végezte, illetve végzi.⁵ A nevezett jogszabályok azonban nem jogosítják fel a Biokontroll Kft.-t kozmetikum bio minősítésének tanúsítására.
18. Arra vonatkozóan, hogy mi minősül biokozmetikumnak, számos helyen (internetes oldalakon – például: www.biokozmetikum.lap.hu –, újságokban) érhetőek el tájékoztató anyagok. Valószínűsíthető ezért, hogy ezen fogyasztói kör éppen fokozott egészségtudatosságából fakadóan megfelelő körültekintéssel vásárolja meg az egyes termékeket, és általában az egyes tanúsító védjegyek jelentésével is tisztában van.

A védjegyhasználati szerződés⁶

19. A Biokontroll Kft. 2006. szeptemberében vette nyilvántartásba az Ilcsi Kft-t azzal, hogy az átállási és vizsgálati időszak elteltével a kijelölt alapanyagok bio minősítést kapnak.⁷
20. Az Ilcsi Kft. 2008. október 6-án védjegyhasználati szerződést (szerződés) kötött a Biokontroll Kft.-vel (védjegyjogosult) a szerződés preambuluma szerint annak érdekében, hogy a Biokontroll védjegyet használhassa, és az azzal járó gazdasági előnyökből részesedjék.
A szerződés 1. pontja szerint a szerződés tárgya a védjegyjogosultnak a 2003. január 31-i elsőbbséggel 177 761 számon lajstromozott színes ábrás, BIOKONTROLL HUNGÁRIA NONPROFIT KFT.HU ÖKO-01 védjegye.
A szerződés 2. pontja kimondja, hogy amennyiben a felek között az ökológiai tevékenység ellenőrzésére szerződés áll fenn, a védjegyjogosult feljogosítja az Ilcsi

⁵ Lásd a mezőgazdasági termékek és élelmiszerek ökológiai követelmények szerinti előállításáról, forgalmazásáról és jelöléséről szóló 140/1999. (IX.3.) Korm. rendelet 4. §-ának (1) bekezdését, illetve a mezőgazdasági termékek és élelmiszerek ökológiai gazdálkodási követelmények szerinti tanúsításának, előállításának, forgalmazásának, jelölésének és ellenőrzésének részletes szabályairól szóló 79/2009. (VI.30.) FVM rendelet 8. §-ának (1) bekezdését.

⁶ Lásd a Vj-103-002/2009. számú irat 4. sz. mellékletét.

⁷ Lásd a Vj-103-008/2009. számú irat 3. számú mellékletét.

Kft.-t a védjegy használatára a védjegyjogosult által kibocsátott minősítő tanúsítvány mellékletében felsorolt termékekkel kapcsolatban.

A szerződés 6. pontja értelmében a használó Ilcsi Kft. a védjegyjogosult által ellenőrzött ökológiai gazdálkodásból származó termékekre a csomagoláson, az üzleti levelezésben és egyéb reklámeszközein használhatja a védjegyet.

A minősítő tanúsítvány⁸

21. A Biokontroll Kft. által az Ilcsi Kft. részére K 11029/08 számon 2008. december 1-jén kiállított minősítő tanúsítvány szerint a tanúsított eljárás: „ökológiai gazdálkodásból származó mezőgazdasági termékek és élelmiszerek előállítása”;
a tanúsított eljárásból származó termék: „növényi termékek”;
az üzem típusa: „mezőgazdasági termelő”;
a termék előállítója: Ilcsi Kft.
22. A minősítő tanúsítvány szerint „a Biokontroll Hungária Nonprofit Kft. tanúsítja, hogy megállapításai szerint a fenti termékek előállítása során az alábbi jogszabály előírásait betartották: 2092/91/EGK Tanácsi rendelet⁹”.
23. A minősítő tanúsítvány érvényességének feltétele a Biokontroll Kft.-vel kötött szerződésben foglaltaknak és a minősítő tanúsítványban foglalt előírásoknak való folyamatos megfelelés.
24. A minősítő tanúsítvány melléklete tartalmazza a termesztett növények felsorolását, státuszukat „ökológiai”, „átállási” és „nem jelölhető” kategóriákba sorolva. A minősítő tanúsítvány 53 növényt tartalmaz, ebből 26 „ökológiai”, 25 „átállási”, 2 „nem jelölhető” státuszú.¹⁰
25. A 2009. évi Termékkatalógusban az egyes termékeknél felhasznált növényi hatóanyagok áttekintése után megállapítható, hogy azok nem mindegyike szerepel az Ilcsi Kft. részére kiállított minősítő tanúsítványon. Így a minősítő tanúsítványon nem szereplő növényi alapanyagok például
az aloé arborescens (Aloé ginkó szérum, Aloé balzsam, Aloé testápoló);
az alga (Flavonoid extra gél, Bodzavirág szemránccgél);
a csengőlinka (Csengőlinkás szemránccrém, Anti-ageing szemránccrém);
a fekete ribiszke (Flavonoid extra krém); a kakukkfű (Gomba-stop gél);
a lenmag (Bőrerősítő szérum);
az őszibarack (őszibarack krémzselé);
a paprika (Fitoösztrogénes gél);
a paradicsom (Paradicsomos napozókrém);
a sárgadinnye (Flavonoid extra gél);
a sárgarépa (Karottás hidratálókrém),
a spenót (Anti-ageing liftingelő krém),

⁸ Lásd a Vj-103-002/2009. számú irat 5. számú mellékletét.

⁹ A Tanács 1991. június 24-i, a mezőgazdasági termékek ökológiai termeléséről, valamint a mezőgazdasági termékeken és élelmiszereken erre utaló jelölésekről szóló 2092/91/EGK rendeletéről van szó.

¹⁰ Az ökológiai és az átállási státusz fogalmáról lásd a Tanács 1991. június 24-i, a mezőgazdasági termékek ökológiai termeléséről, valamint a mezőgazdasági termékeken és élelmiszereken erre utaló jelölésekről szóló 2092/91/EGK rendeletének 5.cikke (1) és (5) bekezdéseit, valamint az ezen rendeletet hatályon kívül helyező, a Tanács a termelési módszereknek az ökológiai termelésről és az ökológiai termékek címkézéséről szóló 2007. június 28-i 834/2007/EK rendeletet és az annak végrehajtásáról szóló, a Bizottság 2008. szeptember 5-i, 889/2008/EK rendelet 2. cikkének a) és h) pontjait.

a sütőtök (Sütőtök narancs krémzselé);
a szőlő (Flavonoid extra gél; Fitoösztrogénes hidratáló krém, Muskotályos hidratálókrém, Muskotályos zsíros krém, Vitalizáló bodzavirág krém, AHA-s naspolyakrém);
a vöröshagyma (Hajserkentő tonik).

26. A védjegyhasználati szerződés aláírásának időpontja (2008. október 6.) és a minősítő tanúsítvány kelte (2008. december 1.) eltér. Az Ilcsi Kft. által becsatolt, 2008. október 29-én a Biokontroll Kft. munkatársa által írott e-mail-ben¹¹ a következők olvashatóak: „Csatoltan küldöm Önnek a védjegyünket többféle formátumban. Kérem, hogy amíg nem történt meg az ellenőrzés, addig semmilyen termék csomagolásán ne használják.”
27. A Biokontroll Kft. nyilatkozata¹² szerint 2008. december 1-je előtt, a minősítő tanúsítvány kiállításáig az Ilcsi Kft. a Biokontroll védjegy használatára nem volt jogosult.

A Biokontroll Kft. nyilatkozata¹³

28. A biotermékek előállításának tanúsításával foglalkozó Biokontroll Kft. előadta, hogy tudomása szerint nincsen olyan magyar vagy közösségi jogszabály, amely meghatározná a biokozmetikumok előállításának szabályait. Nyilatkozata szerint a tisztázatlan helyzet sok félreértésre ad lehetőséget, ezért a kozmetikumok tanúsítása terén fokozott jelentőségük van az ún. privát feltételrendszereknek, és a hozzájuk kapcsolódó védjegyeknek. A Biokontroll Kft. (előtte a Biokultúra Egyesület) több évtizede foglalkozik tanúsítással, a védjegyével jelzett termékek a fogyasztók bizalmát élvezik. A fokozottabban jelentkező hazai igények miatt saját, biokozmetikumok előállítására vonatkozó feltételrendszer kialakítása mellett döntött, az eszerinti tanúsításra a Nemzeti Akkreditáló Testület akkreditációját is megszerezte.
29. Amennyiben a Biokontroll Kft. tanúsításával rendelkező partner a Biokontroll védjegyet is használni kívánja, védjegyhasználati szerződést kell kötnie. A szerződés értelmében a védjegyet kizárólag a minősítő tanúsítvány mellékletében szereplő termékekkel összefüggésben lehet használni a terméken, a reklámanyagokon, hirdetésekben. Kozmetikumokkal kapcsolatban kizárólag olyan tanúsítvány alapján használható a Biokontroll védjegy, amelynek melléklete kozmetikai termékeket tartalmaz.
30. Az Ilcsi Kft. részére kiadott minősítő tanúsítványról előadta, hogy a tanúsítvány mellékletében szereplő feldolgozatlan növényi termékekre vonatkozik. A minősítő tanúsítvány nem értelmezhető úgy, hogy bármilyen más termékre, akár kozmetikai termékekre is vonatkozik. Az Ilcsi Kft. növénytermesztési tevékenysége áll ellenőrzése alatt, arra vonatkozó megállapításai alapján állította ki részére a vállalkozás honlapján is fellelhető minősítő tanúsítványt. Kozmetikai termékeinek gyártását nem ellenőrizte, az Ilcsi Kft. a kozmetikai termékeivel kapcsolatban nem jogosult a Biokontroll védjegy használatára, olyan összefüggésben sem, hogy a kozmetikai termékekbe a tanúsítvánnyal rendelkező növények kerülnek. Kozmetikai termékek esetében nem elég a védjegyhasználatához az, ha a termékben lévő növények ökológiai

¹¹ Lásd a Vj-103-011/2009. számú iratot.

¹² Lásd a Vj-103-013/2009. számú iratot.

¹³ Lásd a Vj-103-008/2009. számú irat 1. számú mellékletét.

gazdálkodásból származnak, sok egyéb, az előállítási eljárásokra, felhasznált anyagokra vonatkozó előírásnak kell megfelelni, és tanúsítvánnyal kell rendelkezni.

A vizsgált kereskedelmi gyakorlattal érintett termékek

31. Az Ilcsi kozmetikai termékcsaládba közel 140 kozmetikum tartozik, amelyek az alábbi termékkategóriákba sorolhatóak:
- arctegek, tonikok, szappanok;
 - peelingek;
 - masszázs krémek, kozmetikai pakolások, zselék, krémzselék, lehúzható maszkok;
 - szérumok (liposzómás gélek, szérumok, olajok);
 - arcápoló krémek (habkrémek, hidratáló krémek, zsíros krémek, szemkörnyékápolók);
 - testápoló készítmények (kéz- és lábápolók, testápolók, napozók).

IV.

A vizsgált kereskedelmi gyakorlat

IV.1. A kereskedelmi gyakorlat leírása

32. Az Iles Kft. számos, a kozmetikai termékei népszerűsítését célzó kommunikációs eszközön feltüntette az alábbi Biokontroll védjegyet:



33. A Biokontroll védjegynek az egyes kommunikációs eszközökön történő szerepeltetését az alábbi táblázat összegzi:

Kommunikációs eszköz neve	Kommunikációs eszköz megjelenésének időpontja	Kommunikációs eszköz példányszáma
Honlap (www.ilcsi.hu)	2008. októbertől	-
Újsághirdetések (Beauty Fórum, Szépítész, Szépvilág Extra)	2009. február, március	nincs adat
Újsághirdetések (Beauty Fórum, Szépítész)	2009. április	nincs adat
2009. évi Termékkatalógus	2009. március 29-től	5000
Újdonságok 2009 prospektus	2009. április	4000
Kezelési sorok 2009	2009. március	2000
Akciós szórólap	2008. november	5000
Akciós szórólap	2009. február	3500
Meghívó I.	2008. november 30-i rendezvényre szóló	230
Meghívó II.	2009 tavasz	nincs adat
Meghívó	2009. március 29-i rendezvényre szóló	8000
Kongresszusi táska	2009. március	1000

IV. 2. Az Ilcsi Kft. által alkalmazott kommunikációs eszközök

IV.2.1. Saját honlap¹⁴

34. A www.ilcsi.com saját honlapra 2008. októberében került fel a Biokontroll védjegy¹⁵.
35. A honlapon elhelyezett Biokontroll védjegyhez kapcsolódóan az Ilcsi Kft. nyilatkozata szerint 2009. február 3-án jelent meg a honlapon a következő közlemény¹⁶:
- „Az Ilcsi Szépítő Fűvek Biokozmetikai Kft. fennállása óta a legnagyobb gondossággal választja ki natúrkozmetikumai fontos összetevőit, a termesztett vagy gyűjtött gyógynövényeket, valamint a friss idénygyümölcsöket, zöldségeket. Hosszú évek szervezése, munkája után immár hivatalosan is kimondhatják, hogy kiváló minőségű növényi alapanyagait a Biokontroll Kft. ellenőrzése mellett saját biokertjükben termesztik és takarítják be. Az ökológiai gazdálkodásból kikerülő termények amellet, hogy nem tartalmaznak káros szermaradványokat, gazdagabbak biológiailag aktív anyagokban, mint a konvencionális termesztésből származó növények, és ez környezetünk megóvása mellett nem utolsó szempont, ha fogyasztóként a kozmetikumok óriási kínálatából szeretnénk a nekünk leginkább megfelelő terméket kiválasztani.”
- Az Ilcsi Kft. előadása szerint a közleményt a Biokontroll Kft. jóváhagyásával jelentette meg, amelyre vonatkozóan becsatolta a kapcsolódó levelezést.¹⁷
36. 2009. április 28-án jelent meg a honlapon a Biokontroll védjegyhez kapcsolódóan a közlemény módosított, jelenleg is látható formájában, és ekkor jelentették meg a Biokontroll Kft. által kiállított minősítő tanúsítványt és mellékletét is. A közlemény szövegét a Biokontroll Kft.-vel egyeztetették.¹⁸

A módosított közlemény szövege¹⁹:

„Az Ilcsi Szépítő Fűvek Biokozmetikai Kft. fennállása óta a legnagyobb gonddal választja ki natúrkozmetikumai fontos összetevőit, a termesztett vagy gyűjtött gyógynövényeket, valamint friss idénygyümölcsöket, zöldségeket. Hosszú évek munkája után immár hivatalosan is kimondhatjuk, hogy az Ilcsi Szépítő Fűvek Kft. a Biokontroll Hungária Nonprofit Kft. (HU-ÖKO-01) által ellenőrzött saját kerttel, az itt termesztett növényekre minősítő tanúsítvánnyal rendelkezik. Az ökológiai gazdálkodásból kikerülő termények amellet, hogy nem tartalmaznak káros szermaradványokat, gazdagabbak biológiailag aktív anyagokban mint a konvencionális termesztésből származó növények és ez környezetünk megóvása mellett nem utolsó szempont.”

¹⁴ Lásd Vj-103-004/2009. számú irat 2.7. pontját.

¹⁵ Lásd a Vj-103-002/2009. számú iratot.

¹⁶ Lásd a Vj-103-011/2009. számú iratot.

¹⁷ Lásd a Vj-103-002/2009. számú irat 5/13. számú mellékletét.

¹⁸ Lásd a Vj-103-002/2009. számú irat 2. oldalának 11. pontját és a Vj-103-011/2009. számú iratot.

¹⁹ Lásd a Vj-103-009/2009. számú irat 1. számú mellékletét.

IV.2.2. Újsághirdetések²⁰

37. Három, kozmetikusoknak szóló szaklapban, a Beauty Fórumban, a Szépítészben és a Szépvilág Extrában jelent meg 2009. februárjában és márciusában 1-1 alkalommal a 2009. évi XII. Nemzetközi Ilcsi Kongresszus hirdetése²¹, amelyeken a Biokontroll védjegy is szerepelt.
38. Ezt követően a Beauty Fórumban és a Szépítészben jelent meg 2009. áprilisában 1-1 alkalommal négy új kozmetikai termék (Almás citromos tonik és habkrém, illetve Flavonoid extra krém és gél) hirdetése²², amely hirdetéseken szintén feltüntetésre került a Biokontroll védjegy. Bár még egy-egy alkalommal megrendelték a hirdetések megjelenését, az erre vonatkozó megrendelésüket visszavonták.
39. A reklámköltség összege a Vj-103-002/2009. számú irat 5. számú mellékletében található.

IV.2.3. A 2009. évi Termékkatalógus²³

40. A 128 oldalas, az Ilcsi kozmetikumokat bemutató 2009. évi Termékkatalógus hátoldalán szerepel a Biokontroll védjegy.
41. A Termékkatalógust 2009. március 29-től terítették²⁴. A védjeggyel ellátott termékkatalógusból 5000 példány jutott el a kozmetikusokhoz. A katalógus hátoldalát 2009. májusában megváltoztatták, levették a védjegyet, így a második 5000 példányon az nem szerepel.
42. A termékkatalógus bevezetője kitér arra, hogy „a megbízható és kiváló minőségű alapanyagok érdekében a felhasznált növények nagy részét a Biokontroll Hungária ellenőrzése mellett saját biokertészetünkben termesztjük”. A termékkatalógus 4. oldalán a vállalkozás történetének bemutatásánál a 2008. évnél a következők olvashatóak: „a Biokontroll Hungária Nonprofit Kft. (HU-ÖKO-01) auditálja az Ilcsi Szépítő Fűvek bioültetvényét.
43. A termékkatalógus 1. oldalán található bevezető a „kedves kozmetikusok” megszólítással kezdődik. A termékkatalógus az egyes termékeknél bemutatja mind a professzionális („használata a kozmetikában”), mind az otthoni alkalmazás („használata otthon”) módját.
44. A reklámköltség összege a Vj-103-002/2009. számú irat 5. számú mellékletében található.

²⁰ Lásd a Vj-103-002/2009. számú irat 5/3-6. számú mellékleteit és a Vj-103-010/2009. számú irat 5. számú mellékletét.

²¹ Lásd a Vj-103-010/2009. számú irat 5. számú mellékletét.

²² Lásd a Vj-103-002/2009. számú irat 5/3-6. számú mellékleteit.

²³ Lásd Vj-103-004/2009. számú irat 6. és 7. számú mellékletét.

²⁴ Lásd a Vj-103-011/2009. számú iratot.

IV.2.4. Újdonságok 2009 - Kongresszusi prospektus²⁵

45. Az Újdonságok 2009 prospektus 12 oldalnyi terjedelemben, 4000 példányban²⁶ készült el 2009. áprilisában. A prospektus hátoldalán jelentették meg a Biokontroll védjegyet.
46. A prospektus „a kedves kozmetikus!” megszólítást tartalmazza, és a legújabb termékeket mutatja be, a professzionális, kozmetikai kezelések során történő felhasználás lehetőségét bemutatva.
Emellett a következő, a termékek rendszeres otthoni használatára, illetve annak ajánlására utaló szövegek olvashatóak a kiadványban:
„A kezelés otthoni folytatásaként mindennapos használata javasolt.” (Flavonoid extra gél)
„Ajánld vendégeidnek mindennapos használatra hidratálókrémként.” (Flavonoid extra krém)
„Mindennapos használata jótékonyan hat...” (Almás citromos tonik)
„Mindennapos használata hidratálja és nyugtatja az aknés bőrt...” (Almás citromos habkrém)
„Rendszeres használattal tartós hatásra számíthatunk, ezért ajánljuk mindennapos használata a Fehérítő krémmel együtt.” (Fehérítő gél)
„...napsütéses, meleg időszakban nappalra a Fehérítő gélt és a fényvédő hatású Paradicsomos napozó gélt ajánld.” (Fehérítő krém)
„...mindennapos használatával a fáradt, ráncosodó szemkörnyéket feszessé varázsolhatod, de használhatod viszketés csillapítására vagy csaláncsípésre is.” (Aloé ginkgó szérum)
47. A reklámköltség összege a Vj-103-002/2009. számú irat 5. számú mellékletében található.

IV.2.5. „Kezelési sorok 2009”²⁷ - Kongresszusi ismertető

48. A XII. Ilicsi Nemzetközi Kongresszus ismertetője („Kezelési sorok 2009”) 16 oldalas, kiadvány, 2000 példányban jelent meg.
A kiadvány hátoldalán jelent meg a védjegy.
49. Megszólításában a „kedves kozmetikus!” szerepel, és a kozmetikusok számára mutatja be az egyes kozmetikai termékek professzionális felhasználási javaslatait, lehetőséget, kezelési sorokon keresztül, külön kitérve az érzékeny bőrre, a tág pórusú bőrre, a hámépítésre, a regenerálásra szolgáló kozmetikai kezelések egyes lépéseinek bemutatására, valamint egyes testkezelések fázisainak bemutatására.
Emellett a következő, a termékek rendszeres otthoni használatára, illetve annak ajánlására utaló szövegeket tartalmazza:
„Hívd fel a vendéged figyelmét arra, hogy a helytelen kozmetikumok használata rontja a kezelés mind rövid távú, mind hosszú távú eredményességét, és ajánld a bőrtípusnak megfelelő Ilicsi natúrkozmetikumokat.” (Megoldások a tinédzserek bőrproblémáira)
„Hisszük, hogy a kezelés nem ér véget azzal, hogy a vendég feláll a székből. Legjobb tudásod szerint ajánlj megfelelő kozmetikumokat a mindennapos bőrápoláshoz.

²⁵ Lásd a Vj-103-002/2009. számú irat 5/9. számú mellékletét.

²⁶ Lásd a Vj-103-008/2009. számú irat 3. számú mellékletét.

²⁷ Lásd Vj-103-002/2009. számú irat 5/10. számú melléklet

Vendéged már eleve megtisztelt bizalmával, és minden bizonnyal örömmel fogadja szakmai tanácsodat.” (Regeneráló kezelések: a középkorúak bőrproblémái és megoldások)

50. A reklámköltség összege a Vj-103-002/2009. számú irat 5. számú mellékletében található.

IV.2.6. Akciós szórólap, 2008. november²⁸

51. Az akciós szórólap 6 oldalas, 5000 példányban ²⁹ készült. A szórólap a 2008. november 8-tól december 23-ig érvényes akciós termékek ismertetését tartalmazza, amelyek csomagban (négy, illetve két termék együtt) kedvezményes áron vásárolhatóak meg. Vásárlás esetén egy 2 kg-os gipszet, illetve kozmetikai fejpántot adnak ajándékba.

A szórólap címlapján látható a Biokontroll védjegy.

52. A szórólapban a Vénusz gipszpakoláshoz kapcsolódóan kerülnek bemutatásra az egyes termékek, amelyek hatékonyabban alkalmazhatóak a gipszpakolás mellett a professzionális felhasználás során. A bodzavirág szemránckrém bemutatásánál az olvasható, hogy „ajánljuk mindennapos használatra”.

53. A reklámköltség összege a Vj-103-002/2009. számú irat 5. számú mellékletében található.

IV.2.7. Akciós szórólap, 2009. február³⁰

54. Az akciós szórólap 6 oldalas, 3500 példányban³¹ készült. A szórólap a 2009. február 1-től március 28-ig érvényes akciós termékek ismertetését tartalmazza, amelyek csomagban (hat, négy, illetve három termék együtt) vásárolhatóak meg.

A szórólap címlapján látható a Biokontroll védjegy.

55. A szórólap bemutatja a szórólapon szereplő termékek felhasználási lehetőségét a kozmetikai kezelések során, így az aknés bőr kozmetikai kezelésének lépéseit, a narancsbőr kezelésének módját és az aromaterápia lehetőségét.

Emellett a szórólapon ismertetett egyes termékekkel kapcsolatban a következő, a termékek rendszeres otthoni használatára, illetve annak ajánlására utaló szövegek olvashatóak:

„Mit ajánlj otthonra? Mosakodáshoz a Fekete szappant, krémezéshez a Kénes krémet és a GEPA-t. Az apró bőrhibák és pattanásnyomok gyors nyugtatására, leszárítására és kendőzésére javasold az Ichtiolos korrektor használatát.”

„Szabadítsd meg vendégeidet a narancsbőrtől! Már most ajánld vendégeidnek a cellulitkezelést, hogy tavaszra szép és feszes legyen a bőrük. ...Kúraszerű alkalmazásuk mellett érdemes felhívni a figyelmet a helyes életmód és rendszeres testmozgás előnyeire is.”

²⁸ Lásd a Vj-103-004/2009. számú irat 4. számú mellékletét.

²⁹ Lásd a Vj-103-002/2009. számú irat 2.1. pontját.

³⁰ Lásd a Vj-103-004/2009. számú irat 5. számú mellékletét.

³¹ Lásd a Vj-103-004/2009. számú irat 2.2. pontját.

„Illómix-....Azon túl, hogy az illóolajok erejével elpusztítja a kórokozókat, kellemesebbé teszi a dohányfüstös helyiségeket és autót is. Hálószobákba, betegszobákba különösen ajánlott.”

„Illóméz.....Influenzás, torokfájós időszakban napi 3-4 kiskanálnyi méz fogyasztása ajánlott evés után, vagy langyos teába keverve.”

56. A reklámköltség összege a Vj-103-002/2009. számú irat 5. számú mellékletében található.

IV.2.8. Meghívó - Ilcsi Referenciakozmetikus Találkozó, 2008. november 30.³²

57. A meghívó két oldalas, 230 darab készült belőle, és 205 címre postázták el.³³ A 2008. november 30-i Ilcsi Referenciakozmetikus találkozó programját tartalmazza. A program ismertetése után látható rajta a Biokontroll védjegy.

58. A reklámköltség összege a Vj-103-002/2009. számú irat 5. számú mellékletében található.

IV.2.9. Meghívó Ilcsi - országos szakmai előadaskörút, 2009 tavasz³⁴

59. A meghívó 4 oldalas, az Ilcsi Kft. több helyszínen és időpontban tartott szakmai bemutatóprogramjának ismertetését tartalmazza. A meghívó példányszámára és reklámköltségére vonatkozóan az eljárás alá vont nem szolgáltatott adatot. A meghívó első oldalán szerepel a Biokontroll védjegy.

IV.2.10. Meghívó – XII. Ilcsi Nemzetközi Kongresszus, 2009. március 29.³⁵

60. A 2009. március 29-i, XII. Ilcsi Nemzetközi Kongresszusra szóló 4 oldalas, meghívó 2009. februárjában 8000 példányban készült el, és 6500 címre került elküldésre. A meghívó utolsó oldalán látható a Biokontroll védjegy.

61. A meghívón a következő szöveg szerepel: „Belépés csak kozmetikusoknak! A rendezvényen csak meghívóval, Hair Line vevőkártyával vagy kozmetikus tanulóknak diákigazolvány felmutatásával lehet részt venni.”

62. A reklámköltség összege a Vj-103-002/2009. számú irat 5. számú mellékletében található.

IV.2.11. Kongresszusi táska³⁶

63. Kongresszusi táskából 1000 darab készült 2009. márciusában.

³² Lásd a Vj-103-004/2009. számú irat 2. számú mellékletét.

³³ Lásd a Vj-103-004/2009. számú irat 2.5. pontját.

³⁴ Lásd a Vj-103-004/2009. számú irat 3. számú mellékletét.

³⁵ Lásd a Vj-103-002/2009. számú irat 5/12. számú mellékletét.

³⁶ Lásd a Vj-103-002/2009. számú irat 5/11. számú mellékletét.

64. A táska mindkét oldalán „a természet, egészség, szépség” felirat olvasható, a vállalkozás pecsétje alatta található. A táska egyik oldalán feltüntetésre került a Biokontroll védjegy.
65. A reklámköltség összege a Vj-103-002/2009. számú irat 5. számú mellékletében található.

V. Az eljárás alá vont álláspontja

V.1. A 2009. július 9-i adatszolgáltatás³⁷

66. Az Ilcsi Kft. állította, hogy a kiadványokon kizárólag az alapanyagokkal összefüggésben kerül feltüntetésre a Biokontroll védjegy. A védjegyhasználati szerződés szövege hiányos, nem sorolja fel tételesen, illetve nem határozza meg pontosan a Biokontroll védjegy felhasználásának módját, a felhasználás környezetét, hanem csak azt, hogy a Biokontroll védjegyet a szóróanyagokon, a hivatalos levelezésen használhatják.
67. Előadása szerint, mivel a www.ilcsi.hu honlapon megtalálható a Biokontroll Kft. minősítő tanúsítványa, a fogyasztók pontosan tudják, hogy az Ilcsi termékekhez felhasznált növényeket vizsgálták be. A termékek ismertetésénél, illetőleg az egyes termékek csomagolásán megtalálható a felhasznált anyagok felsorolása. Így megállapítható, hogy melyik növényi összetevő termesztésére vonatkozik a Biokontroll védjegy.
68. Mivel termékeik receptúrája üzleti titok, a termékek egésze vonatkozásában feltehetően soha nem fog tanúsítással rendelkezni, mert ahhoz a receptúra kiadása volna szükséges.

V.2. A 2009. augusztus 31-i adatszolgáltatás³⁸

69. Előadása szerint termékei nem rendelkeznek versenytárral, mert a termékei specifikusak, kifejezetten a professzionális felhasználók részére készülnek, kiskereskedelmi forgalomba nem kerülnek.
70. A vállalkozás egyes termékei – a Biokontroll tanúsítványnál szélesebb körben elfogadott és szigorúbb – nemzetközi BDIH tanúsítvánnyal³⁹ rendelkeznek.
71. Álláspontja szerint a Biokontroll védjegy használatának mérhető hatása nincs, mert az Ilcsi Kft. a hazai minősítésnél erősebb nemzetközi BDIH minősítéssel is rendelkezik a termékeire vonatkozóan. A professzionális felhasználók az Ilcsi termékeket folyamatosan vásárolják, azok hatásával, minőségével, tulajdonságaival tisztában vannak.
72. Nyilatkozata szerint a jelen versenyfelügyeleti eljárást, mint ahogy más folyamatban lévő eljárást is az Ilcsi Kft. termékeihez hasonló termékeket forgalmazó, azonban az Ilcsi készítményekhez képest háttérbe szoruló piaci szereplők szándékos „lejárato

³⁷ Lásd a Vj-103-008/2009. számú irat 2. számú mellékletét.

³⁸ Lásd a Vj-103-002/2009. számú iratot.

³⁹ Mint korábban kifejtésre került, a BDIH egy németországi tanúsító szervezet.

kampányának” részeként kezdeményezték. A vállalkozás fogyasztótól nem kapott a védjegy használatával kapcsolatos jelzést. A versenyfelügyeleti eljárást tudomása szerint az Ilcsi Kft. amerikai partnerének az USA-ban felhasznált hirdetési anyagai generálták, tehát nem magyarországi piaci magatartásról van szó.

73. Az Ilcsi Kft. a Biokontroll védjegyet termékein közvetlenül nem tüntette fel, és az egyes kommunikációs eszközökön is kifejezetten a felhasznált növényi alapanyagok vonatkozásában jelentette azt meg, mivel a felhasznált növényi termékek valóban a Biokontroll által bevizsgált kertből származnak.
74. Amennyiben megállapítható is lenne a jogosulatlan védjegyhasználat, úgy az a védjegyhasználati szerződés nem megfelelő szövegezésére vezethető vissza, és nem tudatos jogsértő magatartásról van szó. Az Ilcsi Kft. jóhiszeműségét bizonyítja, hogy miután a Biokontroll Kft. értelmezéséről tudomást szerzett, haladéktalanul felvette vele a kapcsolatot és a sérelmezett gyakorlatot megszüntette, a szóróanyagokat újragyártatta, honlapján a Biokontroll Kft. által jóváhagyott módon változtatta meg a védjegy környezetét.

V.3. A 2009. szeptember 23-i adatszolgáltatás

75. Az Ilcsi Kft. nyilatkozata szerint⁴⁰ kizárólag szakmai felhasználók (kozmetikusok) felé kommunikál, egyéni felhasználók felé nem folytat kommunikációs és értékesítési tevékenységet. A termékek kifejezetten a szakmai felhasználók részére készülnek, kiskereskedelmi forgalomba nem kerülnek. Az Ilcsi termékeket területi képviselőiktől lehet megvásárolni, kizárólag érvényes kozmetikus vevőkártyával. Az egyéni felhasználók legfeljebb a piaci forgalmazáson kívül, a kozmetikusokon keresztül szerezhetik be.
76. A vállalkozás kb. 250 fős referenciakozmetikus állománnyal bír, ezek egy része azonban feltehetően inaktív. A termékek felhasználási módjából következően azonban nem időszakos rendszerességgel történnek a szállítások, ezért a ténylegesen tevékenykedő referenciakozmetikusok számáról a vállalkozásnak nincs adata⁴¹.

V.4. Az előzetes álláspontra tett beadvány⁴²

77. Állította, hogy termékeit sohasem nevezte „biokozmetikumnak”.
78. Vitatta, hogy honlapján a Biokontroll logóval kapcsolatos tájékoztatás megtévesztő lett volna. Arra hivatkozott, hogy már a 2009. április 28-i szövegváltozatot megelőző szöveget is megküldte a Biokontroll Kft-nek, amely arra észrevételt nem tett.
79. Felhívta a figyelmet arra, hogy forgalma nem emelkedett számottevően 2009-ben 2008 évhez képest, és a bevétel növekedése jórészt az ÁFA kulcs 5%-os emeléséből fakadt.
80. Álláspontja szerint professzionális felhasználói nem a feltüntetett logó, hanem a termékek – évtizedek óta megfigyelhető – kedvező hatásai alapján ítélik meg készítményeit.

⁴⁰ Lásd a Vj-103-004/2009. számú irat 2. pontját.

⁴¹ Lásd a Vj-103-004/2009. számú irat 2.5. pontját.

⁴² Vj-103/18/2009.

81. Állította, hogy magatartása a fogyasztóknak csak igen csekély töredékét téveszthette meg.

V.5. Tárgyaláson kifejtett álláspont

82. Eljárás alá vont pontos adatot nem tudott mondani a nettó árbevétel aktuális nagyságáról. Írásbeli beadványát kiegészítette annyiban, hogy nem csupán az ÁFA-növekedés eredményezett árbevételt, hanem a 2009. április 1-jén megvalósított termékenként különböző mértékű, de átlagosan 8-11 %-os áremelkedés is. Ebből a két körülményből - az ÁFA-növekedésből és a termékek áremelkedéséből - észlelhető, hogy az Ilcsi Kft kisebb forgalmat bonyolított, mint korábban. Tulajdonképpen a 2009. évi forgalom mintegy egy havi forgalomnak megfelelő értékkel lett kisebb a 2008. évhez képest.
83. Előadta, hogy már a védjegy használat megkezdése előtt működtette a Kft. a bio-ültetvényét, hiszen eredetileg is arra törekedett, hogy minél tisztább növényi alapanyagot használjon fel. A vadon gyűjtött növények jelenleg is jelentős hányadát⁴³ képezik a felhasznált nyersanyagaiknak. Európai uniós szabályok szerint a vadon gyűjtött növény bio-alapanyagoknak minősül. A kialakult gyakorlatot kívánták dokumentálni, amikor lehetőség adódott, hogy felvegyék a kapcsolatot Biokontroll Kft-vel. Tekintettel arra, hogy a felhasználó kozmetikusok ismerték a cég filozófiáját, ezért – az előzményekre tekintettel – az Ilcsi termékek megítélése a Biokontroll védjegy használatától nem változott meg.
84. Megjegyezte, hogy a Biokontroll Kft. védjegyének – szemben a német BDIH tanúsítvánnyal – külföldi piacon nincs akkora ismertsége, hogy a termék megítélését számottevően befolyásolja.
85. Tájékoztatást adott arról, hogy a Biokontroll Kft-vel az együttműködésük folyamatosan fennáll, a minősítéseket meghosszabbították.
86. Felhívta a figyelmet arra, hogy egyetlen kiadványukban sem állították szövegszerűen azt, hogy a Biokontroll védjegy a kozmetikumokra vagy valamely kozmetikumra, mint termékre vonatkozna. Előadásaiban mindig elhatárolja azt, hogy míg a BDIH tanúsítvány bizonyos kozmetikai termékekre vonatkozik, addig a Biokontroll védjegy a bio-ültetvényen előállított alapanyagok tekintetében érvényesül.
87. A Biokontroll Kft-vel folyamatosan egyeztettek arra vonatkozóan, hogy az Ilcsi Kft. milyen tájékoztatást adhat a Biokontroll védjegy kapcsán. A Biokontroll Kft. az Ilcsi Kft. által megfogalmazott korábbi szöveg-változatokat sok szempontból, főként stilisztikailag, többször kifogásolta. Egyeztetések 2009. február 3-át követően is folytak, végezetül a Biokontroll Kft. kifejezett kívánságára került fel 2009. április 28-án az Ilcsi honlapjára az a közleményszöveg, amelyet a Biokontroll Kft. is elfogadott (gyakorlatilag elkészített), és ezzel együtt a tanúsítvány teljes szövege és annak mellékleteinek szövege is. Az Ilcsi Kft. benyomása az volt, hogy a Biokontroll Kft. külső hatásra vizsgálta árgus szemekkel a közzétett szöveget. Megjegyezte, hogy a

⁴³ Eljárás alá vont 50 %-ot említett, amely állítás nincs összhangban azzal, hogy ugyanezen a tárgyaláson később 1/3-ra tette a vadon termő, begyűjtött növények arányát az általa felhasznált növényi alapanyagok mennyiségét illetően (vö. 90. pont).

Biokontroll Kft. késedelmére vezethető vissza az, hogy csak 2009. április 28-án került fel a honlapra a közlemény új szövege.

88. Megítélése szerint a honlapon közzétett tájékoztatás 2008. december 1. és 2009. április 28. között nem minősült tisztességtelen kereskedelmi gyakorlatnak, figyelemmel arra, hogy ebben az időszakban zajlottak a Biokontroll Kft-vel az egyeztető tárgyalások.
89. A 2009. áprilisában kozmetikusoknak szóló két szaklapban megjelent hirdetések ismételt közzétételére adott megrendelésüket azért vonták vissza, mert a folyamatban lévő versenyfelügyeleti eljárás során nem kívántak esetlegesen ismételt jogsértést elkövetni. Szándékuk az volt, hogy megvárják az eljárás végeredményét és ennek megfelelő hirdetést tesznek közzé. Ugyanez az indok szerepelt azon változás mögött is, hogy a Termékkatalógus 2009. eredeti változata (ez 1000 db-ot jelent) a hátsó borítólapon még tartalmazta a Biokontroll védjegyet, de az Ilcsi Kft. fellépésére a nyomda – a további gyártás leállítását követően – lecserélte a hátsó borítólapot, így a további 4000 példány már a védjegy feltüntetése nélkül készült el.
90. A bio-ültetvényen termesztett növények mindegyike megkapta a „biominősítést” a Biokontroll Kft-től.
91. Az Ilcsi Kft. által felhasznált növényi alapanyagok három forrásból származnak. Az első forrás a saját ültetvény a bio-kert, a második forrást a vadon termő, begyűjtött termékek jelentik, a harmadik forrást a bio-gazdától megvásárolt bio-növények alkotják. Mennyiségüket tekintve ez a három forrás kb. 1/3-1/3-1/3 arányban adja ki az összes felhasznált növényi alapanyagot.
92. A növényi alapanyagon túlmenően a termékek tartalmazhatnak nem növényi összetevőket is, a natúr termékekben ezek aránya a mennyiség 10%-a alatt kell, hogy maradjon. Magának a krémnek az elkészítése szükségképpen feltételezi egyéb jellegű anyagok felhasználását. A krémek és egyéb kozmetikumok tartósítása, eltarthatóságának biztosítása azonban már csak természetes alapanyagokkal valósul meg az Ilcsi Kft. gyártása során.
93. Bár lehetőség nyílt volna arra, hogy magukat a kozmetikumokat, mint az Ilcsi Kft. termékeit is a Biokontroll Kft. biotermékként tanúsítvánnyal lássa el, ehhez azonban a termékeknek a teljes receptúráját fel kellett volna tárni. Tekintettel arra, hogy a Biokontroll Kft-nek nem az Ilcsi Kft., az egyedüli kozmetikumkészítő vállalkozás az ügyfele, ezért tartottak attól, hogy esetleg ezek az üzleti titoknak minősülő receptúrák a konkurencia számára hozzáférhetővé válnak.
94. Észrevételezte azt is, hogy a Versenytanács a súlyosító körülmények között tüntette fel előzetes álláspontjában azt, hogy a tájékoztatás a fogyasztók és vállalkozások széles körét érte el. Figyelemmel arra, hogy más kozmetikai termékek tekintetében a fogyasztói kör látványosan nagyobb, mint az Ilcsi Kft. biotermékei tekintetében, ezért kérte e körülmény mellőzését a súlyosító körülmények közül.
95. Enyhítő körülményként kérte figyelembe vétetni az eljárás alá vont azt a körülményt, hogy egy viszonylag szűk piacon az értékesítés mennyisége nem növekedett a védjegyhasználat következtében. Ez álláspontja szerint - megerősíti azt a korábbi kijelentését, hogy a kozmetikusok nem a Biokontroll védjegy alapján döntenek a termék megvásárlásáról.

96. Hivatkozott egy közelmúltban megtartott konferencián elhangzott adatokra. Ezek szerint a magyarországi kozmetikai piac 97%-át a kiskereskedelemben elérhető nem professzionális termékek adják. Ezen túl mintegy 70-80 olyan gyártó található, amely professzionális, azaz. szakemberek számára forgalmazott termékeket állít elő. A teljes kozmetikai piacnak mintegy 3%-át alkotják csak a – 70-80 márkához tartozó – professzionális készítmények. A 70-80 professzionális termelő közül az Ilcsi Kft. rendelkezik a legtöbb termékkel.

VI. A jogszabályi háttér

VI.1. A gazdasági reklámtevékenység alapvető feltételeiről és egyes korlátairól szóló 2008. évi XLVIII. törvény (Grt.)

97. A Grt. 3. §-ának d) pontjában szereplő meghatározás értelmében a gazdasági reklám olyan közlés, tájékoztatás, illetve megjelenítési mód, amely valamely birtokba vehető forgalomképes ingó dolog – ideértve a pénzt, az értékpapírt és a pénzügyi eszközt, valamint a dolog módjára hasznosítható természeti erőket –, szolgáltatás, ingatlan, vagyoni értékű jog értékesítésének vagy más módon történő igénybevételének előmozdítására, vagy e céllal összefüggésben a vállalkozás neve, megjelölése, tevékenysége népszerűsítésére vagy áru, árujelző ismertségének növelésére irányul.

A Grt. 3. §-ának h) pontja szerint megtévesztő reklám minden olyan reklám, amely bármilyen módon – beleértve a megjelenítését is – megtéveszti vagy megtévesztheti azokat a személyeket, akik felé irányul, vagy akiknek a tudomására juthat, és megtévesztő jellege miatt befolyásolhatja e személyek gazdasági magatartását, vagy ebből eredően a reklámozóéval azonos vagy ahhoz hasonló tevékenységet folytató más vállalkozás jogait sérti vagy sértheti.

A Grt. 12. §-ának (1) bekezdése szerint tilos a megtévesztő reklám.

Ugyanezen szakasz (2) bekezdése értelmében a reklám megtévesztő jellegének megállapításakor figyelembe kell venni különösen a reklámban foglalt azokat a tájékoztatásokat, közléseket, amelyek a) az áru jellemző tulajdonságaira, b) az áru árára vagy az ár megállapításának módjára, valamint az áru megvételének, illetve igénybevételének egyéb szerződéses feltételeire, továbbá c) a reklámozó megítélésére, így a reklámozó jellemzőire, az őt megillető jogokra, vagyonára, minősítésére, elnyert díjaira vonatkoznak.

Ugyanezen szakasz (3) bekezdése szerint a (2) bekezdés a) pontja alkalmazásában az áru jellemző tulajdonsága különösen az áru kivitelezése, összetétele, műszaki jellemzői, mennyisége, származási helye, eredete, előállításának vagy szolgáltatásának módja és időpontja, beszerezhetősége, szállítása, alkalmazása, a használatához, fenntartásához szükséges ismeretek, adott célra való alkalmassága, a használatától várható eredmények, veszélyessége, kockázatai, egészségre gyakorolt hatásai, környezeti hatásai, energiafelhasználási ismérvei, tesztelése, ellenőrzöttsége vagy annak eredménye.

A Grt. 2. §-a szerint a megtévesztő reklámra vonatkozó rendelkezéseket annyiban kell alkalmazni, amennyiben a reklám címzettje kizárólag vállalkozás vagy önálló foglalkozásán és gazdasági tevékenységén kívül eső célok érdekében eljáró nem természetes személy.

A Grt. 24. §-ának (2) és (3) bekezdései értelmében a GVH kizárólagos hatáskörrel rendelkezik a megtévesztő reklám tilalmának megsértése miatt indított ügyekben.

A Grt. 28. §-ának (1) bekezdése alapján a GVH a megtévesztő reklám tilalmának feltételezett megsértése miatt indított versenyfelügyeleti eljárásában a Tpv-t.-nek a Tpv-t. III. fejezetének rendelkezéseibe ütköző magatartásokkal szembeni eljárásra vonatkozó rendelkezéseit alkalmazza, a Grt.-ben meghatározott eltérésekkel.

A Grt. 29. §-ának (1) bekezdése szerint a reklámozó az eljáró hatóság felhívására a reklám részét képező tényállítás valóságát igazolni köteles. Ha a reklámozó nem tesz eleget ennek a kötelezettségnek, úgy kell tekinteni, hogy a tényállítás nem felelt meg a valóságnak. Erre a reklámozót a hatóság felhívásában figyelmeztetni kell.

VI.2. A tisztességtelen kereskedelmi gyakorlatokról szóló 2008. évi XLVII. törvény (Fttv.)

98. Az Fttv. 3. §-ának (1) bekezdése szerint tilos a tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat.

Az Fttv. 3. §-ának (4) bekezdése szerint a mellékletben meghatározott kereskedelmi gyakorlatok tisztességtelenek.

Az Fttv. mellékletének 3. pontja szerint tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat minőségi jelzés, bizalmi jegy vagy hasonló megkülönböztető jelölés jogosulatlan feltüntetése.

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

Az Fttv. 11. §-ának (1) bekezdése szerint az Fttv. 10 §-ának 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.

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

Az Fttv. 4. §-ának (1) bekezdése szerint 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.

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.

Az Fttv. 19. §-ának c) pontja alapján a GVH a kereskedelmi gyakorlat tisztességtelenségének megállapítására irányuló versenyfelügyeleti eljárásában a Tptv. rendelkezéseit alkalmazza, az Fttv.-ben meghatározott eltérésekkel.

VII.

A tényállítás értékelése a Versenytanács által

99. Nem látta valósnak a Versenytanács az Ilcsi Kft. azon előadását, mely szerint a Biokontroll védjegy használatának mérhető hatása nincs (76. és 89. pontok). A Versenytanács – nem vitatva a hatás csekély fokát - úgy látja, hogy a vállalkozások általában nem véletlenül, hanem azért hívják fel a fogyasztók figyelmét bizonyos körülményekre, mert azt fontosnak tekintik, azzal céljuk van, jellemzően termékeikre, vagy a vállalkozásra kívánják irányítani a figyelmet.
100. Az Ilcsi Kft. esetében a Biokontroll védjegy használata igen szorosan kapcsolódik a vállalkozás értékrendjéhez, filozófiájához: a Termékkatalógus 2009. első oldalának első és harmadik bekezdése az alábbi szöveget tartalmazza: „Korunkban egyre nagyobb érték a bizalom és a megbízhatóság. ... A bizalom és a megbízhatóság jegyében célunk, hogy mind Magyarországon, mind nemzetközileg elismert tanúsítványokkal támasszuk alá hitelességünket azoknak is, akik még nem ismernek bennünket. A megbízható és kiváló minőségű alapanyagok érdekében a felhasznált növények nagy részét a Biokontroll Hungária ellenőrzése mellett saját biokertészetünkben termesztjük.” Az Újdonságok 2009 kiadvány első oldalán „Filozófia” cím alatt – többek között az alábbiak olvashatók: „Az Ilcsi filozófiája egyszerű és természetes. Hiszünk abban, hogy a természetben minden bőrproblémára létezik megoldás. Az Ilcsi professzionális natúrkozmetikumok ezért minden esetben friss gyógynövényekből, gyümölcsökből, zöldegekből és gyógyvízből készülnek.” Ugyanezen kiadványban a „Kedves Kozmetikus” megszólítást követően az alábbi mondat szerepel: „Ilcsi néni ... mindig arra törekedett, hogy a legkiválóbb természetes alapanyagok felhasználásával a vendégek bőrproblémáira valódi megoldást nyújtó kozmetikumokat és módszereket dolgozzon ki a kozmetikus kollégák számára.” A Biokontroll védjegy éppen az idézett értékrend és filozófia külső megerősítését jelenti. A szakmai felhasználó és a fogyasztó számára a Biokontroll védjegy használata azt jelzi, hogy nem pusztán deklarált szándék, hanem külső szervezet objektív értékítélete alapján is valóságnak megfelelőek az idézett közlések. Sőt a Biokontroll védjegy külön tájékoztatás nélküli használata a kozmetikumok bio-jellegét sugallja, ami nem csupán az alapanyagok, hanem a kozmetikumok előállítására vonatkozóan is magas szintű követelményeknek való megfelelést jelent.
101. Nem vitatja a Versenytanács sem azt, hogy az Ilcsi Kft a Biokontroll védjegyet termékein közvetlenül nem tüntette fel (73. pont), sem azt, hogy egyetlenegy kiadványukban sem állították szövegszerűen azt, hogy a Biokontroll védjegy a kozmetikumokra vagy valamely kozmetikumra, mint termékre vonatkozna (85. pont). Nem látja azonban a Versenytanács valósnak az Ilcsi Kft. azon állítását, miszerint a Biokontroll védjegyet az egyes kommunikációs eszközökön kifejezetten a felhasznált növényi alapanyagok vonatkozásában jelentette meg, mivel a felhasznált növényi termékek valóban a Biokontroll által bevizsgált kertből származnak (66. és 73. pont).
- Egyrészt nem látja megalapozottnak a Versenytanács az állítás azon részét, hogy az Ilcsi Kft. a védjegyet minden esetben a felhasznált növényi alapanyagok vonatkozásában jelentette volna meg. Csak a honlapon

megjelenő védjegy kapcsolódik egyértelműen a bio-ültetvényen megtermelt növényekhez a 2009. február 3. napjától a honlapon szereplő közlemény révén, majd 2009. április 28. napjától a honlapon olvasható közlemény és további tájékoztatók által. A fogyasztó számára inkább elvi, mint gyakorlati lehetőséget biztosított a 2009. évi Termékkatalógus arra, hogy a védjegyet a készítményekhez felhasznált alapanyagokkal hozza kapcsolatba.

- Másrészt még a 2009. február 3. napjától a honlapon szereplő közlemény szövege sem ad egyértelmű tájékoztatást arról, hogy csak az alapanyagok egy részének termelése zajlik a Biokontroll Kft. ellenőrzése mellett. Ez csak a honlapra 2009. április 28-án felkerült anyagokból derülhetett ki a honlapról informálódó fogyasztók számára.

A Versenytanács tehát – szemben az eljárás alá vont idézett álláspontjával – úgy ítéli meg, hogy a tájékoztatási eszközök többsége kapcsán a védjegy a fogyasztókban a kozmetikumokhoz kötődött.

102. Az előző pontban kifejtett körülményekre tekintettel a Versenytanács a honlapon megjelenő védjeggyel kapcsolatban

- a) csak 2009. február 3. napjától kezdődően fogadta el az Ilcsi Kft. azon állítását, miszerint a kiadványokon kizárólag az alapanyagokkal összefüggésben kerül feltüntetésre a Biokontroll védjegy (66. és 73. pontok).
- b) Versenytanács megítélése szerint 2009. április 28. napját megelőzően nem tekinthető igaznak az az előadás, mely szerint a www.ilcsi.hu honlapon megtalálható a Biokontroll Kft. minősítő tanúsítványa, így a fogyasztók pontosan tudják, hogy az Ilcsi termékekhez felhasznált növényeket vizsgálták be (67. pont). A Versenytanács a 2009. április 28. napjától kezdődő időszak tekintetében nem vonja kétségbe az eljárás alá vont azon állítását, mely szerint a termékek ismertetésénél, illetőleg az egyes termékek csomagolásán megtalálható a felhasznált anyagok felsorolása, így megállapítható, hogy melyik növényi összetevő termesztésére vonatkozik a Biokontroll védjegy (67. pont). Ez a lehetőség azonban csak az Ilcsi Kft. honlapját használó fogyasztó számára adott, miközben a fogyasztó számos más tájékoztatási eszközön is találkozhatott a Biokontroll védjeggyel, anélkül, hogy egyidejűleg pontos információt kapott volna a védjegy tartalmáról.

103. Nem látta elfogadhatónak a Versenytanács az Ilcsi Kft. azon érvelését, mely szerint a honlapon közzétett tájékoztatás 2008. december 1. és 2009. április 28. között nem minősült tisztességtelen kereskedelmi gyakorlatnak, figyelemmel arra, hogy ebben az időszakban zajlottak a Biokontroll Kft-vel az egyeztető tárgyalások a honlapra felkerülő közlemény szövegéről.

A jogsértést ugyanis alapvetően a Biokontroll védjegy szerepeltetése jelenti. Ezt a jogsértést szüntetheti meg a védjegyre vonatkozó, megfelelő információt biztosító kiegészítő közlés. A jogsértés kiküszöbölésére nem alkalmas semmilyen hivatkozás, amely csak arra szolgál magyarázattal, hogy miért nem került fel a honlapra a védjeggyel egy időben a kiegészítő tájékoztató. Ha a jogsértés ténye kapcsán nem is, a jogsértés súlyának megítélése során azonban a Versenytanács figyelembe vette eljárás alá vont előadását, mely szerint a Biokontroll Kft-vel folyamatosan egyeztettek arra vonatkozóan, hogy az Ilcsi Kft. milyen tájékoztatást adhat a Biokontroll védjegy kapcsán, és a Biokontroll Kft. késedelmére vezethető vissza az, hogy csak az április 28-án került fel a honlapra a közlemény végleges szövege.

VIII. Jogi értékelés

VIII.1. Az Fttv., illetve a Grt. alkalmazhatósága

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

A Grt. 2. §-a szerint ugyanakkor a megtevesztő reklámra vonatkozó rendelkezéseit annyiban kell alkalmazni, amennyiben a reklám címzettje *kizárólag* vállalkozás vagy önálló foglalkozásán és gazdasági tevékenységén kívül eső célok érdekében eljáró nem természetes személy.

105. Elsőként tehát abban a kérdésben kell állást foglalni, hogy az egyes, az Ilcsi Kft. által alkalmazott kommunikációs eszközök közül
- melyek címzettje kizárólag vállalkozás vagy önálló foglalkozásán és gazdasági tevékenységén kívül eső célok érdekében eljáró nem természetes személy, mivel az ilyen reklámokat a Grt. alapján kell megítélni, és
 - mely kommunikációs eszközök címzettje az Fttv. 2. §-ának a) pontja szerinti fogyasztó, továbbá mely kommunikációs eszközök címzettjei között szerepelnek – a vállalkozások mellett – fogyasztók is, mivel az ilyen kereskedelmi gyakorlatokat az Fttv. rendelkezései alapján kell megítélni.
106. A Versenytanács megítélése szerint annak elbírálása során, hogy ki a reklám vagy a kommunikáció címzettje, nem elegendő pusztán azt figyelembe venni, hogy a vállalkozás kinek juttatja el a nyomtatott reklámanyagokat, ennél fontosabb, hogy azok kinek szólnak – akár közvetett módon.
- a) Az Ilcsi Kft. – bár nyilatkozata szerint kizárólag szakmai felhasználók (kozmetikusok) számára kommunikál, egyéni felhasználók irányában nem folytat kommunikációs tevékenységet - ugyanakkor javasolja a kozmetikusoknak azt, hogy ajánlják ügyfeleik számára a termékek rendszeres otthoni használatát.
 - b) A fogyasztók nem kizárólag a kozmetikusoktól értesülhetnek az Ilcsi kozmetikumok tulajdonságairól, a Biokontroll Kft. tanúsításáról, hanem a különböző kommunikációs eszközökből is informálódhatnak, amely információk alapján az Ilcsi kozmetikumok megvásárlása, vagy olyan kozmetikai kezelések igénybe vétele mellett dönthetnek, amelyek során Ilcsi termékeket használnak fel.

A Versenytanács az Fttv. alapján minősítette a magatartást minden olyan esetben, amikor a tájékoztatóban szerepeltetett termékek (egy részének) jellege, vagy az otthoni használatra vonatkozó tájékoztatás alapján arra lehetett következtetni, hogy a tájékoztató az Ilcsi termékek értékesítésére feljogosított kozmetikusokat nem csupán célközönségnek, hanem közvetítőnek is tekinti, azaz arra számít, hogy szóbeli tájékoztatással, és/vagy a nyomtatott anyag fogyasztó részére történő átadásával közreműködnek az Ilcsi kozmetikumokra vonatkozó információ fogyasztókhöz való eljuttatásában.

107. Az előző pontban kifejtettekre tekintettel a címzettek köre egyértelműen csak az alábbi esetekben volt kizárólag a szakmai felhasználókra (kozmetikusokra), azaz a Grt. 2. §-a szerinti személyi körre szűkíthető:

- a kozmetikusoknak szóló szaklapokban (Beauty Fórum, Szépítész, Szépvilág Extra) elhelyezett hirdetések,
- a kizárólag kozmetikusoknak szóló szakmai rendezvények meghívói és
- a kizárólag kozmetikusoknak szóló szakmai rendezvényeken a részükre átadott kongresszusi táska kapcsán.

108. A termékek bemutatását szolgáló kommunikációs eszközök másik csoportja, így a www.ilcsi.com honlap, a 2009. évi Termékkatalógus, az Akciós szórólapok, a Kezelési sorok és az Újdonságok 2009 prospektus esetén a címzettek nem korlátozódnak a Grt. 2. §-a szerint meghatározott személyi körre.

- A www.ilcsi.com honlap az Fttv. szerinti fogyasztók számára is elérhető, és megismerhetik azon az Ilcsi kozmetikumokat, tájékozódhatnak a referencia kozmetikákról. A fogyasztók nemcsak kozmetikai kezelést vehetnek igénybe Ilcsi kozmetikumok felhasználásával, de rendelhetnek is Ilcsi kozmetikumokat, ha nem is az Ilcsi Kft. területi képviselőitől közvetlenül, de a kozmetikusokon keresztül.
- A honlap mellett a 2009. évi Termékkatalógus, az Akciós szórólapok, a Kezelési sorok és az Újdonságok 2009 prospektus is elérhette az Fttv. 2. §-ának a) pontja szerinti fogyasztókat. Ennek oka, hogy az Ilcsi kozmetikumokat nemcsak a kozmetikai kezelések során javasolt használni, hanem szinte valamennyi termék egyúttal rendszeres otthoni felhasználásra is ajánlott, a termékek ugyanis jellegükből (például arclemosók, hidratálók, stb.) fakadóan csak ekkor fejtik ki a megfelelő hatást. A 2009. évi Termékkatalógus az arctejek bemutatásánál például azt tartalmazza: „a mindennapos bőrápolás egyik legfontosabb feladata a bőr tisztítása”, a tonikok bemutatásánál, hogy „az arc bőr tonizálása nemcsak lefekvés előtt, hanem ébredés után is fontos”.
- A kozmetikai és az otthoni felhasználásból fakadóan egyes kommunikációs eszközökön (a 2009. évi Termékkatalógus és az Akciós szórólapok) a címzetti kör formailag a kozmetikusok köre (ezzel kapcsolatban gyakran szerepel a „Kedves kozmetikusok!” megszólítás), az egyes termékek kapcsán bemutatásra kerül a kozmetikai kezelés során történő felhasználás módja, azonban az otthoni felhasználás lehetősége is ajánlásra és bemutatásra kerül, illetve a termékek rendszeres otthoni használatra történő ajánlását javasolják a kozmetikusoknak.
- A 2009. évi Termékkatalógus termékenként a „Használata a kozmetikában” és a „Használata otthon” részeknél mutatja be külön-külön a kozmetikai kezelés során történő felhasználás mellett az otthoni felhasználás módját, a fogyasztókat megszólítva.
- Az Akciós szórólapok, az Újdonságok 2009 prospektus és a Kezelési sorok kiadványok esetében megállapítható, hogy azok bemutatják az egyes termékek kozmetikai kezelése során történő felhasználási lehetőségét. Mint az az egyes kommunikációs eszközök leírásánál bemutatásra került, a kiadványokban az is szerepel, hogy
- a kozmetikusok ajánlják a termékeket rendszeres, adott esetben mindennapos használatra is, az Fttv. 2. §-ának a) pontja szerinti fogyasztóknak;
- egyes termékek bemutatásánál leírásra kerül, hogy azok mindennapi használatra ajánlottak;

kifejezetten otthoni felhasználás lehetőségét írják le a termékkel kapcsolatban (pl. Illómix: hálósobákba, betegszobákba különösen ajánlott – Akciós szórólap, 2009. február; Illóméz: influenzás, torokfájós időszakban napi 3-4 kiskanálnyi méz fogyasztása ajánlott evés után, langyos teába keverve – Akciós szórólap, 2009. február)

Ezért a nevezett kiadványok kapcsán megállapítható, hogy azokat nemcsak a Grt. 2. §-ában meghatározott személyi körnek, hanem az Fttv. 2. §-ának a) pontja szerinti fogyasztóknak is címezték.

109. A kiadványok tartalmi elemein túl ezt támasztja alá, hogy valamennyi kiadvány magas példányszámban került kiadásra, így a 2009. évi Termékkatalógus 5000, az Újdonságok 2009 prospektus 4000, az Akciós szórólapok 5000, illetve 3500, a Kezelési sorok 2009 kiadvány 2000 példányban került terjesztésre, amely példányszám a referencia kozmetikusok számához (250 fő) és a hazai kozmetikusok számához (kb. 6.000 fő) viszonyítva is magas. Valószínűsíthető ezért, hogy az Ilcsi Kft. a nevezett kiadványok célközönségnek tekintette a kozmetikusok mellett a fogyasztókat is.
110. A fentiek alapján
- a) a Grt. rendelkezései alkalmazandóak
a kozmetikusoknak szóló szaklapokban (Beauty Fórum, Szépítész, Szépvilág Extra) elhelyezett hirdetések;
a kizárólag kozmetikusoknak szóló szakmai rendezvények meghívói és a kizárólag kozmetikusoknak szóló szakmai rendezvényeken a részükre átadott kongresszusi táska kapcsán, míg
- b) az Fttv. rendelkezései irányadóak
www.ilcsi.com honlap;
a 2009. évi Termékkatalógus;
a Kezelési sorok,
az Akciós szórólapok; és
az Újdonságok 2009 prospektus esetében.
111. Megjegyzi a Versenytanács, hogy a tájékoztató anyagok irányadó jogszabály szerinti csoportosítása végső soron nem bír túlzott jelentőséggel, hiszen a vizsgált magatartást – jelen esetben a védjegy feltüntetését – mindkét jogszabály alapján jogellenesnek kell tekinteni. A Versenytanács a magatartás súlyának megítélése során nem tett különbséget attól függően, hogy azt megtévesztő reklámnak, vagy fogyasztóval szembeni tisztességtelen gyakorlatnak minősítette.

VIII.2. A magatartás megítélése a Grt. alapján

Hatáskör

112. A GVH hatásköre a Grt. 24. §-ának (2) és (3) bekezdésein alapul. E rendelkezések értelmében a GVH kizárólagos hatáskörrel rendelkezik a megtévesztő reklám tilalmának megsértése miatt indított ügyekben (Grt. 24. § (3) bekezdése).

A Grt. megsértésére való alkalmasság

113. Egyes, az Ilcsi Kft. által alkalmazott kommunikációs eszközöket szakmai felhasználóknak (kozmetikusoknak) címezték, így a kozmetikusoknak szóló szaklapokban elhelyezett hirdetéseket, a szakmai rendezvények meghívóit, a szakmai rendezvényeken átadott kongresszusi táskát.

114. Mivel a vizsgált tájékoztatások termék (birtokba vehető forgalomképes ingó dolog) értékesítésének előmozdítására irányulnak, a Grt. 3. §-ának d) pontja szerint gazdasági reklámnak minősülnek.
115. Általánosságban elmondható, hogy a szakmai felhasználók szakmai tudásukból fakadóan körültekintőbben járnak el az egyes vállalkozások és azok termékei, szolgáltatásai közötti választásban, valamint tudatosságuk magasabb szintje miatt alaposabban tudják megítélni egy termék, szolgáltatás valós tulajdonságait. Annak megállapításához azonban, hogy a Biokontroll védjegy pontosan mire vonatkozik a szakmai felhasználók szaktudása önmagában még nem elegendő.
116. A Grt. 12. §-ának (1) bekezdése szerint tilos a megtévesztő reklám. A Grt. 12. §-ának (2) bekezdése a) pontja szerint a reklám megtévesztő jellegének megállapításakor figyelembe kell venni különösen a reklámban foglalt azokat a tájékoztatásokat, közléseket, amelyek az áru jellemző tulajdonságaira vonatkoznak. A Grt. 12. §-ának (3) bekezdése szerint áru jellemző tulajdonságának számít különösen az áru összetétele, tesztelése, ellenőrzöttsége vagy annak eredménye.
117. Az Ilcsi Kft. több kommunikációs eszközön szerepeltette a Biokontroll védjegyet (vö. 110. a) pont). A kommunikációs eszközök Ilcsi termékeket, vagy az Ilcsi Kft. által szervezett szakmai rendezvényt reklámoztak. Az ilyen környezetben feltüntetett védjegy az azt észlelő személy tudatában vagy közvetlenül a reklámozott termékkel/termékekkel kapcsolódik össze, vagy az Ilcsi Kft.-vel, utóbbi esetben – közvetetten – ismét az Ilcsi által forgalmazott termékekhez kötődik, hiszen a vásárló jellemzően a termékek révén találkozik egy gyártóval. A fogyasztónak a védjegy és a védjegy feltüntetésének körülményei alapján nincs oka arra, hogy megkérdőjelezze azt, hogy a védjegy az Ilcsi kozmetikumokra vonatkozik, nincs alapja arra, hogy feltegye magában a kérdést, vajon a védjegy vonatkozik-e valamennyi növényi alapanyagra, illetve vajon kiterjed-e a gyártás teljes folyamatára. Az Ilcsi Kft. által kínált termék nem a növényi alapanyag, hanem a kozmetikum, amely tény szintén azt az értelmezést erősíti, hogy a védjegy az Ilcsi kozmetikumokra vonatkozik.

Az állítás valótlanága

118. A Biokontroll Kft. által kiállított minősítő tanúsítvány tartalma alapján megállapítható, hogy az ellenőrzés
- nem terjed ki a kozmetikumok gyártásának folyamatára,
 - csak egyes növényi alapanyagok termesztésére vonatkozik, miközben további növényi alapanyagokat is felhasznál az Ilcsi Kft. a kozmetikumai elkészítésénél.
- Az Ilcsi Kft. a tárgyaláson elmondta, hogy a bio-ültetvényen termeszti az általa felhasznált növényi anyagok mennyiségének 1/3-át, míg 2/3-a más forrásból származik.
119. Az Ilcsi Kft. nem csatolt be arra vonatkozó iratot, amely szerint az Ilcsi kozmetikumok a Biokontroll Kft. ellenőrzésével készült biokozmetikumnak minősülnének, és a tárgyaláson megindokolta, miért nem folyamodott ilyen tanúsítványért. Arra vonatkozó iratot sem nyújtott be a vállalkozás, hogy üzleti partnereit megfelelően informálta volna a minősítő tanúsítvány és a Biokontroll védjegy pontos tartalmáról.

120. A kozmetikusoknak szóló szaklapokban elhelyezett hirdetések, a szakmai rendezvények meghívói, a szakmai rendezvényeken átadott kongresszusi táska a Biokontroll Kft. minősítő tanúsításának és a Biokontroll védjegynek a tartalmára utaló közlést nem tartalmaznak. A Grt. szerint értékelt kommunikációs eszközök értelmezésére az Fttv. előírásai alapján vizsgált www.ilcsi.hu honlapról és a 2009. évi Termékkatalógusból volt szerezhető információ. A Grt. szerint vizsgált kommunikációs eszközök 2008. november, valamint 2009. február és április hónapokban jelentek meg.
121. A Biokontroll védjegy gazdasági reklámokban való megjelenítése megtévesztő volt, tekintettel arra, hogy az Ilcsi kozmetikumok nem rendelkeznek a Biokontroll Kft. által kibocsátott minősítő tanúsítással, illetve nem valamennyi felhasznált növényi alapanyagra vonatkozik a tanúsítás, így a Biokontroll védjegy kozmetikusoknak szóló szaklapokban elhelyezett hirdetések, a szakmai rendezvények meghívóin, a szakmai rendezvényeken átadott kongresszusi táskán történő megjelentetésével az Ilcsi Kft. megtéveszthette a vállalkozásokat (kozmetikusokat), a Grt. 12. §-ának (1) bekezdésébe ütközően, 2008. november, 2009. február, március és április hónapokban.
122. A szakembereknek szóló közlés kapcsán is vizsgálni kell, hogy vajon egyéb – nem kifejezetten nekik szóló – tájékoztatások esetleg helyesbítik-e a reklámok valótlán üzenetét.
- A honlapon 2009. február 3-án jelent meg az a közlemény, amely szerint növényi alapanyagok termesztésére vonatkozik a Biokontroll tanúsítása. A közlemény üzenete az, hogy valamennyi növényi alapanyag termesztése a Biokontroll Kft. ellenőrzése mellett történt.
 - A honlapon 2009. április 28-a óta szereplő közlemény – a honlap egyéb tartalmával együtt – helyes és teljes képet ad a Biokontroll védjegy tartalmára vonatkozóan.
 - A szakmai felhasználók - elvileg - a 2009. március 29-től terített 2009. évi Termékkatalógusból is informálódhattak arról, hogy a Biokontroll védjegy a növényi alapanyagok termesztésére vonatkozik.

E három dokumentumot az Fttv. alapján értékeli a Versenytanács, de már itt előre bocsátható, hogy az a) és c) pontban említett tájékoztatások önmagukban sem minősülnek jogszerűnek, nemhogy más jogsértő tájékoztatás hatásának orvoslására alkalmasak lennének. A honlapon közzétett tájékoztatások tekintetében semmilyen garancia nincs arra nézve, hogy eljutottak egyáltalán a kozmetikusokhoz. A honlapon 2009. április 28-a óta szereplő közlemény pedig zárja a vizsgált időszakot, az azt megelőző hónapokra vonatkozóan természetesen nem minősülhet korrekciós tényezőnek. E körülményekre tekintettel a Versenytanács úgy ítélte meg, hogy megtéveszthette a szakmai felhasználókat a Biokontroll védjegy használata a kozmetikusoknak szóló szaklapokban (Beauty Fórum, Szépítész, Szépvilág Extra) elhelyezett hirdetések, a kizárólag kozmetikusoknak szóló szakmai rendezvények meghívói és a kizárólag kozmetikusoknak szóló szakmai rendezvényeken a részükre átadott kongresszusi táska kapcsán.

VIII. 3. Az Fttv. szerinti megítélés

Hatáskör

123. Az országosan terjesztett 2009. évi Termékkatalógus, az Akciós szórólapok, az Újdonságok 2009 prospektus és a Kezelési sorok kiadványok, valamint a www.ilcsi.com honlapon közzétett kereskedelmi gyakorlat vonatkozásában

megállapítható a GVH hatásköre, tekintettel az Fttv. 10. §-ának (3) bekezdésére, miszerint a tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat tilalmának megsértése miatt a GVH jár el, ha a kereskedelmi gyakorlat a gazdasági verseny érdemi befolyásolására alkalmas, valamint az Fttv. 11. §-ának (1) bekezdésének a) pontjára, miszerint a gazdasági verseny érdemi érintettségének megállapításánál egyebek mellett a jogsértéssel érintett földrajzi terület nagysága irányadó, amely jelen esetben országos.

124. Amennyiben ugyanazon vállalkozás egységesen több kereskedelmi gyakorlatot (kommunikációs kampányt) alkalmaz, egy kereskedelmi gyakorlatnak a gazdasági verseny érdemi érintettségének megállapítására való alkalmassága is megalapozza a GVH hatáskörét a teljes kommunikáció tekintetében – ezzel a megközelítéssel megelőzhető ugyanis az a helyzet, hogy egy kommunikációs kampány azonos tartalommal rendelkező egyes elemeit a GVH, másokat – esetlegesen a gazdasági verseny érdemi érintettsége megállapíthatóságának hiányában – az NFH értékelje.

Az Fttv. szerinti értékelés módszertana

125. Az Fttv. hármaskövetelményrendszer vezet be azáltal, hogy definiálja a tisztességtelen kereskedelmi gyakorlatot (3. § (2) bekezdés), a megtévesztő (6-7. §) és agresszív (8. §) kereskedelmi gyakorlatot, továbbá a mellékletben szereplő tisztességtelen kereskedelmi gyakorlatok – példalózó – felsorolását. 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.
126. A jelen versenyfelügyeleti eljárásban a Versenytanács egyfelől a Biokontroll védjegy feltüntetését, mint vizsgált magatartást másfelől az Fttv. melléklete 3. pontjában írt tényállást veti össze a 2009. évi Termékkatalógus, az Akciós szórólapok, az Újdonságok 2009 prospektus, a Kezelési sorok 2009 és a www.ilcsi.com honlapon szereplő Biokontroll védjegy feltüntetését, valamint az annak tartalmával kapcsolatos tájékoztatások esetében.

Fogyasztói kör

127. Nem áll rendelkezésre olyan adat, amely szerint a biokozmetikumokat vásárló fogyasztó az Fttv. 4. §-ának (2) bekezdése szerinti, fokozottan védendő fogyasztói körbe tartozna.
- A jelen versenyfelügyeleti eljárásban vizsgált kereskedelmi gyakorlatot ezért az Fttv. 4. §-ának (1) bekezdése szerinti ésszerűen eljáró fogyasztói kör szempontjából kell megítélni, különös tekintettel arra, hogy az adott fogyasztó kör a fokozott környezet-és egészségtudatossága miatt megfelelő körültekintéssel vásárolja meg az egyes termékeket, és általában az egyes tanúsító védjegyek jelentésével is tisztában van. Még a Biokontroll védjegyet ismerő fogyasztók sem következtethették ki pusztán a Biokontroll védjegy feltüntetéséből, hogy az nem vonatkozik az Ilcsi kozmetikumokra, hanem csak egyes alapanyagokra. Az Ilcsi Kft. honlapján tájékozódó fogyasztók 2009. április 28. napját követően találhatták meg a védjegy értelmezéséhez szükséges valamennyi információt.

Ügyleti döntés

128. Az Fttv. 2. §-ának h) pontja szerinti ügyleti döntés a fogyasztó arra vonatkozó döntése, hogy kössön-e, és ha igen, akkor milyen feltételekkel kössön szerződést.
129. A mellékletben felsorolt tényállások esetén a jogsértés megállapíthatóságának nem feltétele a fogyasztó ügyleti döntésének külön bizonyítása, hiszen azok a fogyasztó ügyleti döntését implicite feltételezik.

Az Fttv. megsértésének vizsgálata

130. Az Ilcsi Kft. és a Biokontroll Kft. között létrejött védjegyhasználati szerződés feljogosította az Ilcsi Kft.-t a szintén a Biokontroll Kft. által kiállított minősítő tanúsítvány mellékletében felsorolt termékekkel kapcsolatban a Biokontroll védjegy használatára, 2008. december 1-jétől. A minősítő tanúsítvány tartalma alapján azonban megállapítható, hogy
 - a) az nem terjed ki a kozmetikumok gyártásának folyamatára;
 - b) az egyes növényi alapanyagok termesztésére vonatkozik, miközben további növényi alapanyagokat is felhasznál az Ilcsi Kft. kozmetikumai elkészítésénél.
131. A Biokontroll védjegy elsődlegesen az ökológiai gazdálkodás keretében előállított élelmiszerekkel kapcsolatban lehet ismert az egészség- és környezettudatos fogyasztók előtt, így számukra egyértelműen konkrét jelentéssel bír a szerepeltetése. A Biokontroll védjegy szerepeltetése az Ilcsi kozmetikumok népszerűsítésére szolgáló kommunikációs eszközökön a fogyasztók számára azt sugallhatta, hogy az Ilcsi kozmetikumok a Biokontroll Kft. által tanúsított biokozmetikumnak minősülnek, valamennyi növényi alapanyagra és a gyártás teljes folyamatára vonatkozóan. Az Ilcsi Kft. által kínált termékek nem az egyes növényi alapanyagok, amelyekre a tanúsítás ténylegesen vonatkozik, hanem a kozmetikai termékek, amely tény szintén azt az értelmezést erősíti, hogy a védjegyet a fogyasztók az Ilcsi kozmetikumokhoz köthetik. Nem lehet eltekinteni attól, hogy a védjegyet egy olyan cég használta tájékoztatásaiban, amelynek a neve tartalmazza a „Biokozmetikai” megjelölést, amely tovább erősíti annak az esélyét, hogy a védjegyet a fogyasztók a Kft. termékeire vonatkoztatják.
132. Szükséges ugyanakkor annak a tekintetbe vétele, hogy az Ilcsi Kft. milyen tájékoztatásokat tett közzé a védjegy tartalmával kapcsolatban, mivel az esetleges tájékoztatások – ha eljutottak a fogyasztóhoz – befolyásolhatták azt a fogyasztóban kialakuló képet. A szöveges kiegészítés azért sem hagyható figyelmen kívül, mert ebben az esetben indokolatlanul korlátozásra kerülne a vállalkozások szabadsága a védjegyek használatában, illetve a kereskedelmi üzenetek kialakításának szabadságában. Egy védjegy honlapon való elhelyezése és a védjegy felhasználását illető magyarázat honlapon való szerepeltetése esetén a védjegy és a hozzá fűzött magyarázat üzenete együttesen, az Fttv. mellékletének 3. pontja körében értékelendő.
133. A Biokontroll védjegy tartalmára vonatkozó tájékoztatás az Akciós szórólapokon, az Újdonságok 2009 prospektusban és a Kezelési sorok kiadványokban nem jelent meg, csak a 2009. évi Termékkatalógusban és a www.ilcsi.com honlapon.

A 2009. évi Termékkatalógusban megjelent tájékoztatás értékelése

134. A 2009. március 29-étől terjesztett, 2009. évi Termékkatalógus esetében megállapítható, hogy a 128 oldalas kiadvány
- bevezetőjében kitér arra, hogy a felhasznált „növényi alapanyagok nagy részét” saját biokertészetükben termelik;
 - 4. oldalán pedig a vállalkozás történetének bemutatásánál tájékoztatást nyújt arról, hogy 2008-ban a Biokontroll Nonprofit Kft. auditálta a vállalkozás bioültetvényét.

Megállapítható, hogy az Ilicsi Kft. a 2009. évi Termékkatalógusban tájékoztatta a fogyasztókat arról, hogy a Biokontroll védjegy a bioültetvényén folyó termesztésre vonatkozik, a növényi alapanyagok „nagy részére”, tehát nem valamennyi alapanyagra kiterjedően.⁴⁴ Nem állította azt sem, hogy a kozmetikumok teljes gyártási folyamatára kiterjedne a védjegy.

- a) Hiányossága azonban a tájékoztatásnak, hogy nem szolgáltat arra vonatkozó információt, hogy pontosan melyik növényi alapanyagok származnak ellenőrzött biogazdálkodásból.
- b) Bár a szükséges információ egy része szerepel a Termékkatalógusban, de annak hátsó oldalán elhelyezett Biokontroll védjegyhez képest máshol, attól elszakítva a kiadvány elején, ott is két különböző helyen jelennek meg a tájékoztatások. A kiadvány nagy terjedelme, továbbá a kiadványon belül a Biokontroll védjegy és a Biokontroll védjegy tartalmával kapcsolatos magyarázat egymástól távol történő elhelyezése miatt ez a két információ nem kapcsolódik össze a fogyasztó számára
- c) A Termékkatalógus bevezetőjében és annak 4. oldalán szereplő tájékoztatások a 128 oldalas kiadvány egy-egy sorában olvashatóak, így az átlagfogyasztó figyelmét elkerülhetik, miközben a védjegy a Termékkatalógus hátoldalán, jól láthatóan, bár kisméretű képi megjelenítésben szerepelt.

A Versenytanács szerint ezért a 2009. évi Termékkatalógusban a Biokontroll védjegy tartalmáról adott tájékoztatás nem elegendő annak ellensúlyozására, amit a Biokontroll védjegy feltüntetése a katalógus hátlapján önmagában üzenhet a fogyasztónak, következésképpen a védjegy által közvetített üzenet nem felel meg a valós helyzetnek, így feltüntetése jogosulatlan.

A honlapon megjelent tájékoztatás értékelése

135. A közlemény eredeti (2009. február 3.) szövegéből a Biokontroll védjegyhez kapcsolódóan kiolvasható, hogy az nem a kozmetikumokra, hanem növényi alapanyagok termesztésére vonatkozik. Azonban úgy fogalmaz, hogy „kiváló minőségű növényi alapanyagaikat a Biokontroll Kht. ellenőrzése mellett saját biokertjükben termesztik és takarítják be”. Ez a megfogalmazás azt közli a fogyasztóval, hogy *valamennyi, az Ilicsi kozmetikumoknál felhasznált növényi alapanyag* ökológiai gazdálkodásból származik. Csak 2009. április 28-án került feltöltésre a minősítő tanúsítvány és melléklete, amely az ökológiai termesztésből származó növények listáját tartalmazta. A 2009. február 3. és 2009. április 28. közötti

⁴⁴ Megjegyzi a Versenytanács, hogy az „alapanyagok nagy része” megjelölést az Ilicsi Kft. az alapanyagok fajtáit illetően használta, de a fogyasztók inkább az alapanyagok mennyiségére vonatkoztatják az állítást, márpedig a tárgyaláson kiderült, hogy csak a növényi alapanyagok 1/3-a származik a bio-ültetvényről (más kérdés, hogy a többi növényi alapanyag is bio jellegű, de azokra a védjegy nem vonatkozik.)

időszakban a tájékoztatás alkalmas arra, hogy a fogyasztó egyik lehetséges téves értelmezését kiküszöbölje, ezzel csökkenti a tévedés lehetséges körét, de nem küszöböli azt teljesen ki. 2009. április 28-ig nem volt megismerhető, hogy pontosan melyik növényi alapanyagok termesztésére vonatkozik a védjegy és a termesztés ellenőrzöttsége. Ennek jelentősége az, hogy az Ilcsi kozmetikumok elkészítéséhez más forrásból származó növényi alapanyagokat is felhasználnak, de ez a tájékoztatásból nem derül ki, a védjegyhasználat és a szöveg együttesen sem zárja ki azt a fogyasztói értelmezést, amely feltételezi valamennyi alapanyag ellenőrzött voltát.

136. A közlemény módosított (2009. április 28.) szövege szerint az Ilcsi Kft. „a Biokontroll Hungária Nonprofit Kft. által ellenőrzött saját kerttel, *az itt termesztett növényekre* minősítő tanúsítvánnyal rendelkezik”. A módosított szöveg már nem állítja, hogy valamennyi növényi alapanyagra vonatkozik a tanúsítás. A módosított szöveg ugyan még önmagában nem küszöböli ki mindenfajta fogyasztói tévedés lehetőségét, de a közlemény módosításával egyidejűleg feltöltésre került a honlapra a minősítő tanúsítvány melléklete, amely pontosan felsorolja a Biokontroll Kft. által ellenőrzött termesztési növényeket. Az egyes termékek növényi összetevői a Termékkatalógusból ellenőrizhetőek le.
- A közlemény módosított szövegével egyidejűleg megjelent minősítő tanúsítvány rögzíti, hogy az mezőgazdasági termékek előállítására vonatkozik. A módosított közlemény szövege és a kapcsolódó minősítő tanúsítvány és melléklete együttesen egyértelművé teszi a honlapon elhelyezett Biokontroll védjeggyel kapcsolatban, hogy az mire vonatkozik, és annak pontos tartalmáról is megfelelő tájékoztatást nyújt.

Az Fttv. alapján történő értékelés az alábbiakban összegezhető:

137. Az Ilcsi Kft. a Biokontroll védjegynek az Akciós szórólapokon, az Újdonságok 2009 prospektusban, a Kezelési sorok kiadványokban, a 2009. évi Termékkatalóguson és 2009. április 28. napja előtt a www.ilcsi.hu honlapon történő feltüntetésével a fogyasztókban azt a benyomást kelthette, hogy a védjegy az Ilcsi termékekre vonatkozik, noha nem a kozmetikumok, hanem csupán a mezőgazdasági termesztési eljárás ellenőrzésére került sor, ráadásul ez sem vonatkozott valamennyi növényi alapanyagra.
138. Bár a 2009. évi Termékkatalógusban és a www.ilcsi.com honlapon szerepelt külön tájékoztatás a Biokontroll védjegy tartalmára vonatkozóan, azonban
- a 2009. március 29-étől terjesztett 2009. évi Termékkatalógusban a tájékoztatás a – hangsúlyosan feltüntetett védjegytől elkülönülten, a fogyasztó számára nehezen fellelhetően került elhelyezésre, és nem adott tájékoztatást arra vonatkozóan, hogy mely növényi alapanyagok érintettek;
 - a www.ilcsi.hu honlapon 2009. április 28-án jelenik meg a Biokontroll védjegyhez kapcsolódóan a módosított közlemény, információt nyújtva arról, hogy a tanúsítás növényi alapanyagokra vonatkozik, továbbá csak 2009. április 28-ától szerepel a minősítő tanúsítvány és melléklete, amelyből egyértelműen megállapítható, hogy milyen növényi alapanyagok származnak ökológiai termesztésből (a 2009. február 3-i eredeti tájékoztatást a Versenytanács nem tekinti megfelelőnek, mert az még – valószínűleg – azt sugallta, hogy valamennyi növényi alapanyagra vonatkozik a tanúsítás).

Az Ilcsi Kft. védekezésének értékelése

139. Nem releváns a jogsértés megállapítása szempontjából az Ilcsi Kft. azon védekezése, amely szerint a védjegyhasználati szerződés rendelkezései nem voltak egyértelműek a védjegy használatát illetően. Jelen versenyfelügyeleti eljárásában azt kell megítélni, hogy a fogyasztók számára mit közvetít a Biokontroll védjegy alkalmazása. A versenyfelügyeleti eljárás nem védjegyhasználattal kapcsolatos jogviták eldöntésének eszköze.
140. Az Ilcsi Kft. azon hivatkozása sem releváns, hogy a német BDIH szervezet tanúsításával rendelkezik, mert jelen versenyfelügyeleti eljárásban a Biokontroll védjegy alkalmazásának kérdését kellett tisztázni.
141. A fentiek szerint mivel az Ilcsi kozmetikumok előállítását a Biokontroll Kft. nem tanúsította, a Biokontroll védjegynek a www.ilcsi.com honlapon, a 2009. évi Termékkatalóguson, az Akciós szórólapokon, az Újdonságok 2009 prospektusban és a Kezelési sorok kiadványokban az Ilcsi kozmetikumokkal összefüggésben való feltüntetésével eljárás alá vont tisztességtelen kereskedelmi gyakorlatot folytatott 2008. októberétől 2009. április 28-ig, megvalósítva az Fttv. 3. §-ának (4) bekezdése szerinti mellékletének 3. pontjában írt tényállást, mert az Ilcsi kozmetikumokkal kapcsolatban jogosulatlanul tüntette fel a Biokontroll Kft. minőségi jelzését. A Versenytanács megállapította, hogy az Ilcsi Kft. ezen magatartásával megsértette az Fttv. 3. §-ának (1) bekezdését.

Felelősségi kérdések

142. Az Fttv. 9. §-ának (1) bekezdése szerint a tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat tilalmának megsértéséért felel az a vállalkozás, amelynek a kereskedelmi gyakorlattal érintett áru értékesítése, eladásának ösztönzése közvetlenül érdekében áll. Mivel az Ilcsi kozmetikumok értékesítéséből származó nettó árbevétel is a vizsgált kommunikációs eszközöket közzé tevő Ilcsi Kft.-nél jelentkezett, az Fttv. 9. §-ának (1) bekezdése alapján az Ilcsi Kft. felelőssége megállapítható.
143. A Biokontroll Kft. felelőssége nem merülhet fel, mert az Ilcsi kozmetikumok értékesítéséből nem részesedik, vagyis a termékek értékesítésének, eladásának ösztönzése nem áll közvetlenül érdekében.

IX. Összegzés

144. A fentiek alapján a Versenytanács a Tpv. 77. §-ának (1) bekezdésének d) pontja alapján megállapította, hogy az Ilcsi Kft. magatartása törvénybe ütközik, mert
- a Biokontroll védjegynek a 2009. februári, márciusi és áprilisi, kozmetikusoknak szóló szaklapokban elhelyezett hirdetésekben, a 2008. november 30-i, a 2009. március 29-i és a 2009. tavaszi szakmai rendezvények meghívóin, a szakmai rendezvényeken 2009. márciusában átadott kongresszusi táskán történő megjelentetésével megtévesztő reklámot tett közzé, a Grt. 12. §-ának (1) bekezdésébe ütközően,
 - a 2009. évi Termékkatalóguson, az Akciós szórólapokon, az Újdonságok 2009 prospektusban és a Kezelési sorok kiadványokban a Biokontroll védjegynek, mint minőségi jelzésnek az Ilcsi kozmetikumokkal kapcsolatban

történő feltüntetésével 2008. november, 2009. március, április hónapokban, továbbá a www.ilcsi.com honlapon 2008. októberétől 2009. április 28-ig tisztességtelen kereskedelmi gyakorlatot folytatott, megvalósítva ezzel az Fttv. 3. §-ának (4) bekezdése szerinti mellékletének 3. pontját, az Fttv. 3. §-ának (1) bekezdését sértve.

145. A Versenytanács bírság kiszabását nem látta indokoltnak az alábbi körülményekre tekintettel:

- az Ilcsi Kft. szövegszerűen nem állította azt, hogy a Biokontroll védjegy a kozmetikumokra vagy valamely kozmetikumra, mint termékre vonatkozna, a jogsértést a tájékoztatások összképe eredményezte,
- már a védjegy használat megkezdése előtt működtette a Kft. a bio-ültetvényét, és eredetileg is arra törekedett, hogy minél tisztább növényi alapanyagot használjon fel,
- a Biokontroll Kft-vel az együttműködésük folyamatosan fennáll, a minősítéseket meghosszabbították,
- a Biokontroll védjegy az Ilcsi Kft. által felhasznált növényi alapanyagok egyharmadára vonatkozik, de a növényi alapanyagok másik kétharmada is bio-alapanyag (vadon gyűjtött növény és bio-gazdáktól megvásárolt bio-növény),
- a felhasználó kozmetikusok ismerték a cég filozófiáját, ezért – az előzményekre tekintettel – az Ilcsi termékek megítélése a Biokontroll védjegy használatától nem változott meg számottevően,
- az Ilcsi Kft. együttműködő magatartást tanúsított akkor, amikor a Biokontroll Kft. jelzésére 2009. áprilisában – tehát még a versenyfelügyeleti eljárás megindulását megelőzően – önként lépéseket tett a jogsértés megszüntetése érdekében azáltal, hogy
 - = megjelentette a minősítő tanúsítványt és mellékletét honlapján, valamint
 - = leállította a 2009. évi Termékkatalógus nyomdai előállítását és új borítót készítettett, amelyeken a Biokontroll védjegy már nem szerepel,
 - = visszavonta a megrendelést a kozmetikusoknak szóló szaklapoktól és leállította a versenyfelügyeleti eljárás során kifogásolt reklámok további megjelenését.
- az Ilcsi Kft. – további 70-80 termelővel együtt – a magyarországi kozmetikai piacnak mindössze 3%-án osztozik.

Budapest, 2010. január 28.

dr. Miskolczi Bodnár Péter
előadó versenytanács tag

dr. Gadó Gábor
versenytanács tag

Bártfai-Mager Andrea
versenytanács tag