



GAZDASÁGI
VERSENYHIVATAL

VERSENYTANÁCS

Vj-3/2007/43.

A Gazdasági Versenyhivatal Versenytanácsa

a **PROPHARMATECH® Egészségügyi és Műszaki Kutató-fejlesztő Kft.** Eger **I. rendű,**

a **HELIOGRÁF Kereskedelmi és Szolgáltató Kft** Kecskemét **II. rendű,**

az **OMKER Orvosi Műszerkereskedelmi Zrt.** Budapest **III. rendű**

eljárás alá vont vállalkozás ellen fogyasztói döntések tisztességtelen befolyásolásának tilalma miatt indult eljárás során – tárgyaláson kívül – meghozta az alábbi

h a t á r o z a t o t

A Versenytanács megállapítja, hogy az eljárás alá vont vállalkozások 2006. második felében az R47-PROTUMOL ápoló krém gyógyhatásának állításával fogyasztómeztévesztésre alkalmas magatartást tanúsítottak.

Az eljárás alá vont vállalkozások a határozat felülvizsgálatát a kézbesítéstől számított 30 napon belül kérhetik a Fővárosi Bírósághoz címzett, de a Gazdasági Versenyhivatalnál benyújtandó keresettel.

I n d o k o l á s

Az eljárás tárgya: az I. rendű eljárás alá vont vállalkozás által kifejlesztett, gyártott és forgalmazott, valamint a II-III. rendű eljárás alá vont vállalkozás által forgalmazott R47-PROTUMOL ápoló krém 2006. II. félévében állított gyógyhatásának fogyasztómeztévesztésre való alkalmassága.

I.

A Versenytanács az ügyfelek előadása, a csatolt és beszerzett írásbeli bizonyítékok, a többször módosított 1996. évi LVII. törvény (a továbbiakban. Tpv.) 71. §-a nyomán készült vizsgálati jelentés alapján a következő tényállást állapította meg:

Az érintett piac

Magyarországon a halálozási arány 52 százalékát a szív-érrendszeri betegségek jelentik, a második helyen (25 százalékkal) a daganatos megbetegedések állnak. Az elmúlt negyed évszázadban a rákos betegség miatt leszázalékolt személyek száma megduplázódott. Az utóbbi években a férfiaknál a prosztatata, az ajak- és a száj-rákos megbetegedései, míg a nőknél a vastag- és végbél, valamint a tüdő daganatos megbetegedéseinek előfordulása mutat emelkedést. 2001-ben összesen 8827 tüdőkarcinómát regisztráltak, amely első helyen állt a daganatos betegségek listáján. Ezt követte a vastag- és végbél, majd a bőr- és az emlő-daganatos betegsége a Nemzeti Rákregiszter adatai alapján. Daganatos betegségben évente 33 ezren halnak meg, és 75 ezernyi új megbetegedést diagnosztizálnak Magyarországon.

A rákban szenvedő beteg emberek sérülékeny fogyasztói csoportot alkotnak, akik kiszolgáltatott helyzetük miatt fokozottabban érzékenyek minden olyan új információra, termékre és terápiás lehetőségre, amely állapotuk javulását, tüneteik enyhülését, és főként gyógyulásukat ígéri. A betegségükkel kapcsolatos áruvásárlás során a legfontosabb szempont számukra az ígért, és ezért várt gyógyító, megelőző hatás megvalósulása. Ez a magyarázata annak, hogy akár anyagi erejüket meghaladó kiadásokra is hajlandóak.

E célcsoport tagjaitól helyzetüknél, kiszolgáltatottságuknál fogva a szokásosnál alacsonyabb ésszerűségi szint várható el, hiszen egyrésztől nehezebben tudják megszerezni vagy mérlegelni a döntések meghozatalához szükséges információkat, másrésztől az esetleges rossz döntésből fakadó fogyasztói hátrány jelentősebb arányban ronthatja helyzetüket. Ezért különös jelentősége van a tényszerű, túlzásmentes, bizonyított állításokat tartalmazó tájékoztatásnak.

Az egyes gyártók, a forgalmazó cégek a daganatos betegségek megelőzésére, a rákos betegek állapotának javítására, valamint az orvosi kezelések mellékhatásainak enyhítésére különböző termékeket (gyógyszerek, gyógyszernek nem minősülő gyógyhatású

készítmények, élelmiszerek, étrend-kiegészítők, tápszerek, kozmetikai készítmények, stb.) kínálnak.

Az érintett termékek forgalmazási csatornái eltérőek. Míg a vényre beszerezhető gyógyszerek csak gyógyszerárakban kaphatóak, addig a többi termékhez a kiskereskedelmi egységekben, gyógynövény szaküzletekben, bioboltokban, drogériákban, és az egyre nagyobb számban megjelenő személyes, illetve hálózati értékesítést végző vállalkozásoknál lehet hozzájutni.

A termékekkel érintett piacokon észlelhető éles verseny az elmúlt években versenyjogilag tiltott, a fogyasztók megtévesztésére alkalmas piaci magatartások megjelenésével járt. Közös vonásuk, hogy egyes vállalkozások nemcsak a saját termékpiacuk korlátai között végzik marketing tevékenységüket, hanem más piacra átnyúlva, a gyógyszer élelmiszer, illetve az élelmiszer gyógyszer, gyógyszernek nem minősülő gyógyhatású anyag, készítmény hamis látszatát kelti, holott mindegyik termékcsoporthoz az egészséggel kapcsolatos hatását a rendeltetéséhez képest tudja kifejteni.

Ezért a GVH az elmúlt években számos eljárást folytatott e piaci jelenségek visszaszorítása érdekében (Vj-74/2005, Vj-107/2005, Vj-28/2006 stb.).

Az eljárásban érintett krém bizalmi jellegű termék, az egészségre/egészség-helyreállításra gyakorolt hatásáról a termék használatával sem győződhet meg a fogyasztó teljes bizonyossággal.

Az eljárás alá vont vállalkozások

Az I. rendű eljárás alá vont vállalkozás (a továbbiakban: PROPHARMATECH)

A PROPHARMATECH-t 2006. áprilisában két magánszemély (Rozim Péter és Rozim Péterné) alapította.

Tevékenysége a 2452'03 TEÁOR szám alatti testápolási cikk gyártása.

A gazdasági társaság üzleti tevékenységébe kizárólag a versenyfelügyeleti eljárás során vizsgált R47-PROTUMOL ápoló krém gyártása és forgalmazása tartozik. Saját gyártó

kapacitással nem rendelkezik, ezért az R47-PROTUMOL ápoló krémet bémunkában gyártatta a SILANUS Kozmetikai és Kereskedelmi Kft-vel (2144 Kerepes, Vasút út 42.).

A PROPHARMATECH Kft. nyilatkozata szerint az ápoló krémekben található hatóanyagok a szakmai irodalomban megfogalmazottak szerint a következők: Vitamin A, B1, B2, B3, B4, B5, B6, B7, B10, B11, B12, C, D, E, F, I, J, K, Beta-karotin, Króm, Kobalt, Réz, Vas, Fluor, Molibdén, Magnézium, Kálium, Foszfór, Szelén, Mangán, Cink, Flavonoidok, Szénhidrátok, Fehérjék, Enzimek, Szerves savak, Glikozidok, Kumarinok, Cseranyagok, Zsírsolajok, Esszenciális zsírsavak, Cukor, Szén-dioxid szterol, Octacosanol, Kámfor, Cineol, Borneol, Lecitin, Kolin, Transz-anetol, Fenchon, Esztragol, Ánizssav, Ánizsaldehyd, Ánizsketon, Metilkavikol, Karvon, Limonen, Kamazulen, Bizabolol, Bizabolol oxidok, Karveol, d-limonen, Phellandren, Fitoszterol, Terpinen, Miriszticin, Dillapiol, Linalilacetát, Linalool, Umbelliferon, Herniarin, Etil n-amilketon, Katekincsersav, Fumársav, Urzolasav, Oleandolsav, Oxitriterpénsav, Klorogénsav, Nikotinsav, Nikotinsavamid, Leucin, Izoleucin, Valin, Metionin, Cisztin, Fenilalanin, Tirozin, Treonin, Triptofán, Lizin, Hisztidin, Arginin, Apigenin.

Az Országos Élelmiszerbiztonsági és Táplálkozástudományi Intézet (a továbbiakban: OÉTI) az R47-PROTUMOL ápoló krémet 2006. június 13-án, 1600/2006/OÉTI számon kozmetikumként nyilvántartásba vette.

A PROPHARMATECH 2006. októberében védjegybejelentést is tett a Magyar Szabadalmi Hivatalnál az R47-PROTUMOL szóvédjegyre vonatkozóan.

Rozim Péter a PROPHARMATECH vezető tisztségviselője és a készítmény kifejlesztője, 2007. január 19-én teljes körűen lemondott az R47-PROTUMOL ápoló krém forgalmazásáról a világ összes országára vonatkozóan. A kizárólagos forgalmazási jogot átadta egy, a GVH számára meg nem nevezett kanadai cégnek, amelynek - Rozim Péter nyilatkozata szerint - jelenleg nem áll szándékában a termék magyarországi forgalmazása. Az R47-PROTUMOL ápoló krém Magyarországon kívüli terjesztésére exkluzív licen szerződésben kizárólagos területi jogot biztosított két kanadai cégnek Kína, Tajvan, Hong Kong, Korea, Japán, Thaiföld, Vietnam, Malaysia, Szingapúr, Indonézia, India, Pakisztán, Ausztrália, Új-Zéland és az Amerikai-kontinens vonatkozásában, valamint nem kizárólagos területi jogot is, amely kifejezés alatt az összes olyan ország értendő, amely nem szerepel a kizárólagos területi felsorolásban. Ártalmatlansági és hatásvizsgálatok

párhuzamosan folynak az USA-ban, Kanadában, Kínában, Dél-Koreában, Ausztráliában és Új-Zélandon. 2006. novemberében tesztelési folyamat kezdődött el Franciaországban és Algériában, illetve tárgyalások folynak újabb tesztek megkezdéséről a Közel-keleti országokkal és Oroszországgal.

2006. évi nettó árbevétele 4 620 000 Ft.

A II. rendű eljárás alá vont vállalkozás (a továbbiakban: HELIOGRÁF)

A HELIOGRÁF-ot 2004. májusában két magánszemély alapította.

Fő tevékenysége az 5115'03 TEÁOR szám alatti bútor, háztartási áru, vasáru ügynöki nagykereskedelme. A gazdasági társaság üzleti tevékenységébe ténylegesen a fólia nagykereskedelem tartozik.

A HELIOGRÁF az R47-PROTUMOL ápoló krémet a PROPHARMATECH megkeresése nyomán kezdte el forgalmazni, mint viszonteladó. A HELIOGRÁF az alábbi cégekkel kötött forgalmazási szerződést:

- OMKER Orvosi Műszerkereskedelmi Zrt. (1139 Budapest, Röppentyű u. 48.)
- BENNOVUM Kft. (Herbaház, 1087 Budapest, Százados u. 18.)
- Zöld Forrás Kft. (1164 Budapest, Lapos köz 18.)
- Phoenix Pharma Gyógyszerkereskedelmi Zrt. (2151 Fót, Keleti Márton út 19.)
- Béres Egészségtár Kft. (2000 Szentendre, Dózsa György u. 26.)

Mint megbízó vállalta, hogy az R47-PROTUMOL ápoló krémből bizományos készletet bocsát a bizományos rendelkezésére Magyarország területén történő értékesítés céljából.

A Dél-Alföldi Regionális Közigazgatási Hivatal Fogyasztóvédelmi Felügyelősége 2007. január 25-én 30.000 Ft reklámfelügyeleti bírságot szabott ki a HELIOGRÁF terhére az általa - a versenyfelügyeleti eljárásban is vizsgált ápoló krémmel kapcsolatban - folytatott reklámtevékenység miatt.

2006. évi nettó árbevétele 56 501 000 Ft.

A III. rendű eljárás alá vont vállalkozás (a továbbiakban: OMKER)

1950-ben alapította az Egészségügyi Minisztérium. 1992-ben jött létre az OMKER Rt, amely 1993-ban privatizációs eljárás után került szakmai, illetve pénzügyi befektetők és magánszemélyek tulajdonába. 2001-ben újabb tulajdonosváltás következett be, és az OMKER a Hungaropharma Zrt. tulajdonába került. 2004 májusától az Elit Zrt. a társaság tulajdonosa. Különböző egészségmegőrző-, illetve betegség megelőző termékeket forgalmaz. Üzletpolitikája arra épül, hogy mindig széles választékot tudjon nyújtani márkás, minőségi termékekből. E törekvés jegyében indította el a saját márkanévvel ellátott termékek forgalmazását. Főként kiskereskedelmi tevékenységet folytat, de a saját márkanév alatt megjelenő termékei, valamint a kizárólagosan általa forgalmazott márkák nagykereskedelmi értékesítését is ellátja.

Országos üzlethálózatában az egészségmegőrző termékeken kívül gyógyászati segédeszközök orvosi vényre történő forgalmazását is végzi.

Az OMKER-t a HELIOGRÁF kereste meg azzal a szándékkal, hogy forgalmazza a versenyfelügyeleti eljárásban érintett terméket.

Az OMKER 2006. szeptember 1-jén kezdte meg az R47-PROTUMOL ápoló krém forgalmazását.

2006. évi nettó árbevétele 1 326 545 000 Ft.

Az R47-PROTUMOL krémre vonatkozó OÉTI eljárás

Az OÉTI-hez benyújtott címkeszöveg-tervezet az alábbi volt:

„R47—PROTUMOL[®] ÁPOLÓ KRÉM

Az R 47-PROTUMOL[®] ápoló krémben a fő hatóanyagok, gyógyszerkönyvben regisztrált természetes növényi anyagok, amelyek többek között vitaminokat, növényi fehérjéket, ásványi anyagokat és nyomelemeket tartalmaznak.

Mindezen komponensek a bőrre igen kedvező hatást fejtenek ki, elősegítik hidratáltságát, javítják a bőr rugalmasságát, élénkítik az anyagcseréjét. Vitamin és illóolaj alkotói ellenállóvá teszik a hámréteget a környezeti hatásokkal, fertőzésekkel szemben.

Zsíros olaj alkotói bőrtápláló hatásúak.

Használati javaslat: A kezelni kívánt területet vékony rétegben kenjük be.

Alkalmazható a testfelület bármely részén. Gyorsan felszívódik.

Tárolási hőmérséklet: 15 – 25 °C

Tartalma: 20 ml

Felhasználható: tubuson és a falkartonon is jelölve (gyártástól számított 12 hónap)

Gyártja: Silanus Kft.

2144 Kerepes, Vasút u. 42.

Összetétel/Ingredients: Aqua, Oleum Ricini, Vaselinum Album, Glycerin, Cera Alba, Butyrum, Cetearyl Alcohol, Cholesterin, Triticum Vulgare, Cucurbita Pepo, Methylparaben, Stearic Acid, Paraffinum Liquidum, Polysorbat 80, Oleyl Oleate, Sorbitol, Chamomilla Recutita, Anethum graveolens, Lavandula Angustifolia, Retinol, Salvia Officinalis, Pimpinella Anisum, Foeniculum Vulgare, Sodium Lauryl Sulfate, Tocopheryl Acetate,

Vonalkód”

Az Országos Gyógyszerészeti Intézethez (a továbbiakban: OGYI) még előzetes véleménykérés sem érkezett.

Az eljárás alá vont vállalkozások 2006. szeptemberében kezdték a termék forgalmazását.

A PROPHARMATECH azonban az OÉTI-hez benyújtott címkeszöveg-tervezettől eltérő, általa készített szöveggel termékismertetőt helyezett el a termékcsomagolásban.

A jelen eljárás szempontjából magának a termékismertetőnek annyi a jelentősége – miután elhelyezésénél fogva intézményesítetten nem döntést befolyásoló eszköz – hogy a népszerűsítés során ennek tartalmi elemeit használták fel.

A termékismertető:

R47-PROTUMOL® ápoló krém

Klinikailag vizsgált készítmény



Különféle eredetű rákokban szenvedő betegek számára.

Az R47-PROTUMOL® ápoló krém a klinikai vizsgálatok alapján nagyon hatékonyan alkalmazható a bőrrák kezelésekor.

A krémet felhasználó és különféle daganatos betegségekben szenvedő betegek tapasztalatai szerint, jelentősen hatékonynak bizonyulhat az R47-PROTUMOL® ápoló krém belső szervi rákos daganatok kezelésében is, úgy, mint: mell, prosztatata, nyaki, tüdő, máj, vese, hasnyálmirigy, végbél, csontszarkóma, leukémia esetén.

Az R47-PROTUMOL® ápoló krém természetes hatóanyagai irodalmi adatok által bizonyítottan olyan alkotóelemeket tartalmaznak, amely alkotóelemeknek a rendszeres és folyamatos alkalmazása igazoltan rák ellenes hatást gyakorol a szervezetre, ezzel is csökkentve a rákos daganatok kialakulásának a kockázatát. Ezáltal fontos szerepe van a megelőzésben, pl. nőknél mell-daganat esetén.

Az R47-PROTUMOL® ápoló krém az orvos által meghatározott bármilyen kezelés mellett is alkalmazható. A kemoterápia mellékhatásait a tapasztalatok szerint csökkentheti, megszüntetheti.

Nem toxikus, és nincs mellékhatása. Hormonális és szteroid anyagokat nem tartalmaz.

Dr. Márton Rozália, orvos:

Javasolom az R47-PROTUMOL® krém gyógyszeres kezelés melletti alkalmazását. A krém használatával a tünetmentes állapot eléréséhez szükséges idő lerövidíthető, a betegség kiújulásának a lehetősége csökkenthető. Ezért a krémet alkalmasnak tartom a terápiás kezelés melletti alkalmazásra, és ajánlom megelőzőként nőknél a mellek mindennapi ápolására.

Forgalmazó:
Heliográf Kft.
6000 Kecskemét, Tusnád u. 1.
Tel./fax: 06 76 323 570
E-mail: heliografkft@t-online.hu
www.r47-protumol.hu



AZ R47-PROTUMOL® ÁPOLÓ KRÉM KIFEJLESZTŐJE, VALAMINT A GYÁRTÁS ÉS A FORGALMAZÁS KIZÁRÓLAGOS JOGOSULTJA A PROPHARMATECH® KFT.
MINDEN JOG FENNTARTVA!
THE R47-PROTUMOL® TREATMENT CREAM WAS DEVELOPED BY PROPHARMATECH® LTD EXCLUSIVELY AUTHORIZED FOR ITS PRODUCTION AND MARKETING.
ALL RIGHTS RESERVED!

Az R47-PROTUMOL® ápoló krémben a fő hatóanyagok, gyógyszerkönyvben regisztrált természetes növényi anyagok, amelyek többek között vitaminokat, növényi fehérjéket, ásványi anyagokat és nyomelemeket tartalmaznak.

A hatóanyagok tartalmának a részletezése a szakmai irodalomban megfogalmazottak szerint: Vitamin A, B₁, B₂, B₃, B₄, B₅, B₆, B₇, B₁₀, B₁₁, B₁₂, C, D, E, F, I, J, K, Beta-karotin, Króm, Kobalt, Réz, Vas, Fluor, Molibdén, Magnézium, Kálium, Foszfor, Szelén, Mangán, Cink, Flavonoidok, Szénhidrátok, Fehérjék, Enzimek, Szerves savak, Glikozidok, Kumarinok, Cseranyagok, Zsírosolajok, Esszenciális zsírsavak, Cukor, Szén-dioxid szterol, Octacosanol, Kámfor, Cineol, Borneol, Lecitin, Kolin, Transz-anetol, Fenchon, Esztragnol, Ánizssav, Ánizsaldehid, Ánizsketon, Metilkavikol, Karvon, Limonen, Kamazulen, Bizabolol, Bizabolol oxidok, Karveol, d-limonen, Phellandren, Fitoszterol, Terpinen, Miriszticin, Dillapiol, Linalilacetát, Linalool, Umbelliferon, Herniarin, Etil n-amilketon, Katekincsersav, Fumársav, Urzolasav, Oleandolsav, Oxitriterpénsav, Klorogénsav, Nikotinsav, Nikotinsavamid, Leucin, Izoleucin, Valin, Metionin, Cisztin, Fenilalanin, Tirozin, Treonin, Triptofán, Lizin, Hisztidin, Arginin, Apigenin.

A hatóanyagokban lévő alkotóelemek, szinergikusan együtthatva kedvező élettani hatást fejtenek ki a kezelés során. A hatóanyagok szinergiájának a következménye egy olyan hatásmechanizmus, amelyből adódóan az **R47-PROTUMOL® ápoló krém**, nemcsak közvetlenül fejt ki a hatását a kezelni kívánt területen és annak környékén, hanem ezzel párhuzamosan az alkotóelemek összetételének a jelentőségénél fogva is, az immunrendszer roborálásával is elősegíti a regenerálódási folyamatot.

Használata: Javasoljuk a kezelni kívánt területet reggel, délben és este vékony rétegben bekenni. Súlyosabb, vagy előrehaladottabb esetben szükséges a helyileg kezelt terület mellett bekenni a krémmel a két kar könyökhajlatának a belső részét is, és a gerincet a nyaktól a farkcsontig.

Megelőzésre csak az ápolni kívánt területet kenjük be a krémmel. Például, nőknél a mellék esetében az egész felületet.

Alkalmazható a testfelület bármely részén. Gyorsan felszívódik, használata nem okoz kellemetlenséget, a ruhán nem hagy nyomot, illata gyógyszer jellegű.

A kezelés időtartama: A tumor megszűnéséig tart, amelyet egy 30 napos utókezelésnek kell követnie azért, hogy a hatóanyag a szervezetet segítse a legyengült immunrendszer megerősítésében, felépülésében.

Megelőzésre rendszeres, folyamatos napi egyszeri alkalmazása a javasolt.

Megjegyzés: Csak külsőleges használatra!

Tárolása: 15-25 °C közötti hőmérsékleten.

Ellenjavallat: Nincs.

Az OÉTI 2006. szeptember 20-án figyelmeztető levelet küldött a PROPHARMATECH részére, amelyben felhívta a figyelmét, hogy az ismertető tartalma alapvetően eltér a krém bejelentésekor az Intézethez beküldött szövegtől, s ezzel a termékismertetővel az R47-PROTUMOL ápoló krém nem minősül kozmetikumnak, arra az OÉTI által megküldött nyilvántartásba vételi értesítő nem vonatkozik, azzal nem forgalmazható.

Az OÉTI figyelmeztető levelének következményeként az eljárás alá vont vállalkozás módosította a termékismertető szövegét, melyben kizárólag a következő információkat helyezte el:

- a termék hatóanyagainak részletezése
- használati javaslat
- tárolási javaslat

a forgalmazó megnevezése, adatai, elérhetősége.

Az alkalmazott kommunikációs eszközök

Valamennyi kommunikációs anyagot a PROPHARMATECH állította össze és bocsátotta a HELIOGRÁF rendelkezésére, amely változtatás nélkül továbbította a többi forgalmazó cég, köztük az OMKER részére is.

Nyomtatott sajtó

Az alábbi nyomtatott sajtótermékekben jelentek meg a versenyfelügyeleti eljárásban vizsgált ápoló krém népszerűsítésére szolgáló 1/1 oldalas, színes keretes reklámanyagok:

Nyomtatott sajtótermék megnevezése	Megjelenés	Összesen terjesztett példányszám/olvasottsági adatok	Fogyasztói ár	A kifogásolt reklámanyag megjelenésének időpontja
Kiskegyed	hetente	peldányszám: 219.752 db olvasottság: 1.031.396 fő	139Ft	2006. 36. szám (szeptember 5.) 2006. 39. szám (szeptember 26.)

Kőrösi Hirdető	hetente		ingyenes	2006. október 5. 2006. november 16.
Komplementer Medicina	negyedévente		700 Ft	2006. 3. szám
Ideál Életmódmagazin	havonta	olvasottság: 200.000 fő	485 Ft	2006. október
Budapest Magic	havonta	Magyarország legnagyobb példányszámú expat magazinja 40.000 olvasó		2006. VI. évfolyam 6. szám
Zöld Újság	havonta	terjesztés a LAPKER Rt. országos hálózatán keresztül, illetve RELAY, INMEDIO kiemelt hírlapárus üzleteiben, valamint az Auchan, Kaiser's, Hélikar üzleteiben	245 Ft	2006. III. évfolyam 9. szám (szeptember) 2006. III. évfolyam 10. szám (október)

A szórólap

Az 5000 pld-os szórólapot a HELIOGRÁF rendelte meg a nyomdától a PROPHARMATECH által összeállított formában és szöveggel.

A szórólapból a HELIOGRÁF a forgalmazó cégeknek kb. 200-200 db-ot küldött, valamint telefonon érkező kérésre még további 60-70 db-ot küldött szét postán. A HELIOGRÁF nyilatkozata szerint a versenyfelügyeleti eljárás megindulását követően a maradék szórólapot megsemmisítették. Az OMKER nyilatkozata szerint a szaküzleteibe 1000 db szórólapot helyeztek ki, amelynek kb. 80%-a még mindig megtalálható az üzletekben.

A honlapok

A HELIOGRÁF által üzemeltetett honlap

Nyilatkozata szerint a www.r47-protumol.hu honlapot a PROPHARMATECH által szolgáltatott adatok alapján állították össze.

A honlap 2006. szeptember 27-től 2006. november 21-ig volt elérhető, a honlap olvashatóságát 2006. november 21-én felfüggesztette a HELIOGRÁF.

Az OMKER internetes honlapja

Az OMKER saját fejlesztésű weboldallal rendelkezik, melynek tartalmáért felelős.

Nyilatkozata szerint a www.omker.hu honlapon az R47-PROTUMOL ápoló krémmel kapcsolatos tájékoztatás 2006. szeptember 8-tól 2006. november 6-ig volt elérhető az eredeti tartalommal.

2006. november 11-től a mai napig elérhető ugyan a módosított tartalom, amely azonban kizárólag a termék nevét, beszerzési helyét, fogyasztói árát és fényképét tartalmazza. Ezen az oldalon a fogyasztóknak nincs lehetőségük a készítményt megvásárolni.

Az R47-PROTUMOL ápoló krémet 2006. szeptember 6-tól 2006. november 6-ig lehetett megrendelni a társaság webáruházán (<http://omker.vasarlas.origo.hu>) keresztül. Ez idő alatt mindössze két vásárlás alkalmával összesen 2 db krémet értékesített az eljárás alá vont vállalkozás. 2006. november 6-át követően a webáruházon többet nem került meghirdetésre a termék.

A népszerűsítés tartalma

A különféle reklámeszközökkel gyógyulófélben lévő emberi lábról készült fotókkal is illusztráltak az alábbi állításokat tették közzé:

- „a rákbetegség megelőzésére, kezelésére alkalmas krém”
- „klinikai vizsgált készítmény”
- „különböző eredetű rákban szenvedő betegek számára”

- „A krém sok rákban szenvedő betegnek nyújthat segítséget panaszainak megszüntetésében, illetve a tünetmentes állapot elérésében.”
- „...fő hatóanyagai gyógyszerkönyvben regisztrált természetes anyagok...”
- „...rendszeres és folyamatos alkalmazása igazoltan rák ellenes hatást gyakorol a szervezetre, ezzel is csökkentve a rákos daganatok kialakulásának kockázatát.”
- „...fontos szerepe van a megelőzésben, pl. nőknél mell-daganat esetén.”
- „...jelentősen hatékonynak bizonyulhat a R47-Protumol ápoló krém belső szervi rákos daganatok kezelésében is úgy, mint: mell. prosztatata, nyaki, tüdő, máj, vese, hasnyálmirigy, végbél, csontszarkóma, leukémia esetén.”
- „Klinikai vizsgálatok bizonyítják, hogy a szer nagyon hatékonyan alkalmazható a bőrrák kezelésekor.”
- „...nem csak közvetlenül fejt ki a hatását a kezelni kívánt területen és annak környékén, hanem ezzel párhuzamosan az alkotóelemek összetételének a jelentőségénél fogva is az immunrendszer roborálásával is elősegíti a regenerációs folyamatot.”
- „Reménysugár a rákellenes küzdelemben”
- „...egyedülálló a világon, ugyanis még sehol sem fejlesztettek ki olyan szert, amely külsőlegesen alkalmazva nem csak a bőrrák kezelésében tudott rövid idő alatt nagyon látványos javulást elérni, de belső szervi rosszindulatú rákos daganatok esetében is úgy, mint egy gyógyszeres terápiát kiegészítő szer.”
- „Lerövidítheti a terápiás kezelés idejét és csökkentheti, megszüntetheti a kemoterápia mellékhatásait.”
- „A krémekben lévő természetes hatóanyagok olyan alkotóelemeket tartalmaznak, pl. vitaminokat, flavanoidokat, aminosavakat, fehérjéket, enzimeket, szénhidrátokat, egy speciálisan szinergikus százalékos összetételben, amely alkotóelemek a szakirodalom szerint önmagukban is rák ellenes hatásúak, ezért a rák kialakulásának a kockázatát is csökkentik.”
- „A hatóanyagok szinergiájának a következménye egy olyan hatásmechanizmus, amelyből adódóan a „R47-PROTOMOL®” ápolókrém, nemcsak közvetlenül fejt ki a hatását a kezelni kívánt területen és annak környékén, hanem ezzel párhuzamosan az alkotóelemek összetételének a jelentőségénél fogva is az immunrendszer roborálásával is elősegíti a regenerációs folyamatot.”
- „Nem toxikus és nincs mellékhatása.”

„Hormonális és szteroid anyagokat nem tartalmaz.”

Az R47-PROTUMOL ápoló krém nagy- és kiskereskedelmi ára, értékesítése

A HELIOGRÁF szerint egy doboz R47-PROTUMOL ápoló krémet a PROPHARMATECH a számára nettó 15.000 Ft-os áron értékesített, míg ő - a PROPHARMATECH javaslatára - 20.000 Ft-ért adta tovább a kereskedőknek, magánszemélyeknek pedig 28.000 Ft-os fogyasztói áron értékesítette.

Az OMKER nyilatkozata szerint a készítmény értékesítési ára 31.900 Ft/doboz volt mind a szaküzleteiben, mind a webáruházában (<http://omker.vasarlas.origo.hu>).

A PROPHARMATECH által 2006-ban értékesített mennyiség:

- 2006. szeptember: 72 db
- 2006. október: 92 db
- 2006. november: 71 db
- 2006. december: 73 db
- *Összesen:* 308 db, amelynek értéke 4.620.000 Ft+ÁFA

A HELIOGRÁF által 2006-ban értékesített mennyiség:

301 db-ot (a PROPHARMATECH által értékesített 308 db termék – 7 doboz kivételével – hozzá került) értékesített 6. 480. 471 Ft értékben.

Az OMKER által 2006-ban értékesített mennyiség:

148 db-ot értékesített 3. 891. 046 Ft értékben.

II.

A Gazdasági Versenyhivatal a Tptv. 43/I. §-ra figyelemmel, a Tptv. 70. § (1) bekezdés szerint a jelen eljárást indította, mert vélelmezte, hogy jogszabályellenesen a népszerűsítés a termék gyógyhatását tartalmazza, amely fogyasztómegettévesztésre alkalmas.

A vizsgálati jelentésben jogsértés megállapítását indítványozta, amelyet beszerzett szakmai állásfoglalásokkal és egyéb bizonyítékokkal támasztott alá.

Az OGYI állásfoglalása

Az eljárás alá vont vállalkozások a versenyfelügyeleti eljárásban vizsgált termék promóciós anyagaiban olyan hatást tulajdonítanak az R47-PROTUMOL ápoló krémnek, amely kizárólag gyógyszerként törzskönyvezett készítménytől lenne elvárható. Az érintett termék azonban gyógyszerként nyilvántartásba vételre nem került, sőt még előzetes véleménykérésre sem érkezett az OGYI-hoz beadvány a vizsgált termékre vonatkozóan.

Az R47-PROTUMOL ápoló krém kvalitatív és kvantitatív összetétele hiányos, ugyanis az egyes alkotókomponensek mennyiségei egyetlen kommunikációs anyagban sem kerültek feltüntetésre. Az egyes komponensek szakirodalomban megjelent és közismert élettani hatásait nem lehet egyértelműen egy termékre rávetíteni anélkül, hogy azok az adott készítménynél bizonyítást nyertek volna.

Gyógyhatást akkor lehet egy készítménynek tulajdonítani, ha azt gyógyszerként vagy gyógyhatású készítményként engedélyezték és ehhez a gyógyhatásokat tudományos, az OGYI által elfogadott vizsgálatokkal igazolták. Az eljárás alá vont vállalkozások azonban orvosi ajánlással, valamint „hatásvadász módon” közzétett, nem kontrollált esetleírásokkal próbálják a termék gyógyító hatását bizonyítani, azonban ezek nem bizonyító erejűek.

Az OGYI véleménye szerint tudományos eredményekkel nem alátámasztott, szakmailag nem megalapozott, a fogyasztókat megtévesztő megállapítások a termék hatásosságára, biztonságosságára vonatkozóan az alábbiak:

- *„klinikailag vizsgált készítmény”*

Nincs tudományos bizonyíték (pl.: hivatkozott anyag, publikáció) arra nézve, hogy a készítmény klinikailag vizsgált lenne. Az OGYI-hoz a termék hatásosságára, biztonságosságára vonatkozó klinikai vizsgálat engedélyezésére nem érkezett kérelem.

- *„...fő hatóanyagai gyógyszerkönyvben regisztrált természetes anyagok...”*

A készítmény bizonyos hatóanyagai (pl.: Hisztidin, Arginin, Bétakarotin, Nikotinsav, Metionin) ugyan szerepelnek a Magyar Gyógyszerkönyv cikkelyeiben, de a hirdetett hatás tekintetében ez sem bizonyító erejű.

- *„...rendszeres és folyamatos alkalmazása igazoltan rákellenes hatást gyakorol a szervezetre, ezzel is csökkentve a rákos daganatok kialakulásának kockázatát.”*

A termék rendszeres és folyamatos alkalmazásra ösztönöz, és ezzel magyarázza a termék hatását a megelőzésben, csökkentve a rákos daganatok kialakulásának kockázatát.

- *„A krémekben lévő természetes hatóanyagok olyan alkotóelemeket tartalmaznak, pl. vitaminokat, flavanoidokat, aminosavakat, fehérjéket, enzimeket, szénhidrátokat, egy speciálisan szinergikus százalékos összetételben, amely alkotóelemek a szakirodalom szerint önmagukban is rák ellenes hatásúak, ezért a rák kialakulásának a kockázatát is csökkentik.”;*

Az eljárás alá vont vállalkozások a vizsgált termékben a természetes összetevők esetlegesen fennálló egymást erősítő, halmozott hatását sem igazolták.

- *„Hormonális és szteroid anyagokat nem tartalmaz.”*

A vevőtájékoztatóban *„hatóanyagok tartalmának a részletezése a szakmai irodalomban megfogalmazottak szerint”* cím alatt felsorolt komponensek között nem szerepelnek hormonális és szteroid anyagok.

Az OÉTI állásfoglalása

A termék összetevőiben többnyire természetes növényi olajok szerepelnek, amelyek megtalálhatóak a Kozmetikai Összetevők Nemzetközi Nevezéktanában (INCI), valamint a késztermék nem rendelkezik olyan tulajdonságokkal, szennyezettséggel, amely a kozmetikai célú felhasználását gátolná.

A 2006. május 3-án benyújtott címkeszöveg-tervezetben nem volt gyógyító, terápiás hatásra utaló szöveg, illetve a reklámanyagban felsorolt összetevők száma lényegesen több mint, ami a nyilvántartásra benyújtott listán szerepel. Az összetevők kozmetikai szempontból valóban jótékony hatást gyakorolnak a bőrre, de a rákot sem külsőleg, sem belsőleg nem gyógyítják. Az erre vonatkozó állítások mögött nincs tudományos igazoló kísérlet vagy

tanulmány. Így a termékre vonatkozó állítások megalapozatlanok, a fogyasztót félrevezetik, illetve megkárosítják.

A Debreceni Egyetem Orvos- és Egészségtudományi Centrum Bőr és Nemikórtani Klinika

Előadta, hogy

- az „R47-PROTUMOL” megnevezésű ápoló krémmel nincsenek kapcsolatban.
- nem alkalmazzák rákos betegek terápiájában.
- nem rendelkeznek tapasztalatokkal az ápoló krémre vonatkozóan.
- a terméket nem népszerűsítik a betegek körében.

Ezzel ellentétben a PROPHARMATECH kérésére még 2001-ben R-47 rákkezelő krémmel immunhiányos egereken előkísérletet valóban végeztek, melynek során arra utaló adatokat nyertek, hogy a kezelt egerek túlélési ideje megnőtt. Az emberen végzett megfigyelést illetően, egy Kaposi-szarkómában szenvedő beteget R-47 krémmel kezeltek. A beteg klinikai szimptomái jelentős javulást mutattak két hetes kezelés után. A hatékonyságot a beteg is, valamint a Klinika is megállapította és fotókon dokumentálta. Sem az állatkísérletek során, sem a beteg esetében nem volt megfigyelhető toxikus, vagy egyéb mellékhatás.

A Bőrgyógyászati és Orvosi Kozmetológiai Intézet

Az Intézet nem rendelkezik onkológiai beteganyaggal, egyéb bőrbetegségben szenvedő betegeknek sem ajánlották a készítményt, nem népszerűsíti a terméket. Szórólappal nem rendelkezik.

Szerződés és vevőtájékoztató hiányában a termék forgalmazásába az Intézet nem kezdett Kft-je útján.

Dr. Kuhnyár Ágnes nyilatkozata szerint az ápoló krém az összetevői révén (melyek hatása az irodalomból jól ismert) alkalmas a károsodott bőr regenerációjának elősegítésére, valamint a külső káros hatások által kiváltott bőrkárosodások megelőzésére. Ennek alapján a termék a gyógyult műtéti terület környéki bőrfelület, és a sugárkezelt bőrfelület (a besugárzást követően 2-3 hét után) ápolására jó lehet. Korábban hasonló magisztrális

készítményeket is alkalmaztak ilyen esetekben. Hatékonysági vizsgálatok nélkül, amit szívesen elvégzett volna, azonban további konkrétumok nem jelenthetők ki.

2006. október 18. és november 23. között több páciens kereste meg az Intézetet telefonon. Szerződés hiányában a betegeket elutasították. A betegeket (akik egyébként ragaszkodtak az ápoló krém használatához) tájékoztatták, hogy az R47-PROTUMOL ápoló krém kozmetikum és nem gyógyszer, nem helyettesíti az orvosi kezelést. Javasolták, hogy mielőtt vásárolnak, beszéljék meg a kezelő orvosukkal. Az Intézet a terméket, mint általános kozmetikai bőrápoló krémet küldte el postán. A félreértések elkerülése végett az Intézet a terméket egy nyilatkozat kíséretében postázta, amelyben a betegek tudomásul vették, hogy az ápoló krém nem minősül gyógyszernek, és az orvosi kezelést nem helyettesíti. Az Intézet közölte a betegekkel, hogy a későbbiekben csak akkor fogadják őket, ha ezt a nyilatkozatot visszaküldik.

Az Intézet számára a termék árát a PROPHARMATECH határozta meg: 4 doboz vásárlása esetén 25 440 Ft + ÁFA, míg 1 doboz 23 904 Ft+ ÁFA.

Dr. Márton Rozália orvos

A valamennyi reklámanyagban szereplő orvosi ajánlás Dr. Márton Rozália, Kecskeméti praktizáló körzeti orvostól származik, aki az alábbiakról tájékoztatta a Gazdasági Versenyhivatalt:

- a HELIOGRÁF kereste meg az ápoló krémmel kapcsolatban;
- a reklámanyagokban szereplő orvosi javaslatot a HELIOGRÁF által adott, a krém összetételéről és hivatalos bevizsgálásáról szóló írásos anyag alapján, a cég megkeresésére és kérésére készítette el; hivatalos felkérés nem történt, így dokumentum sem áll a rendelkezésére ezzel kapcsolatban;
- a készítményt nem alkalmazza, a termék forgalmazásával nem foglalkozik;
- nem anyagi juttatás ellenében készítette a reklámot és a szakvéleményt;
- saját tapasztalata nincs a krémmel kapcsolatban;
- hivatalos kapcsolatban nem áll a HELIOGRÁF-vel, magánemberként ismeri a Kft. tulajdonosait.

III.

Az eljárás alá vont vállalkozások tárgyalás tartását nem kérték, a Versenytanács előzetes álláspontjára (Tpv. 73. §) észrevételt nem terjesztettek elő. Védekezésük az eljárásbeli nyilatkozataikból ismert.

A PROPHARMATECH

Rozim Péter, a PROPHARMATECH ügyvezetője előadta, hogy az R47-PROTUMOL ápoló krém kifejlesztésekor a célja az volt, hogy egyrészt a krém hatóanyagai olyan ártalmatlan (ne legyen sem toxikus, sem egyéb mellékhatás) anyagok legyenek, amelyek alkalmazása és hatása közismert az egész világon, valamint óriási szakirodalommal és tapasztalati háttérrel rendelkeznek, másrészt olyan készítmény kifejlesztése, amelynek receptúrája egyszerű, és a hatását nem egy új molekula felfedezése biztosítja. Rozim Péter a fejlesztéskor figyelembe vette a rákban szenvedő betegek azon véleményét is, miszerint nekik nincs idejük, hogy éveket várjanak arra, amíg egy új szer kifejlesztésre kerül a rák ellen, és majd valamikor azt gyógyszerre nyilvánítják. Nekik nem kell, hogy az a szer gyógyszer legyen, lehet az a szer egy kozmetikum is, azaz bármi lehet a neve és a besorolási kategóriája, számukra csak az a fontos, hogy alkalmas legyen a rák kezelésére.

Hosszú évek kutatómunkájával sikerült egy olyan hatóanyag koncentrációt kifejleszteni, amely elpusztíthatja a rákos sejteket. A hatóanyag koncentrátum egy speciális keveréke az alkotórészeknek, amely alkotórészek a koncentrátumban egymás hatását erősítve, közvetlenül fejtik ki hatásukat akkor, ha a rákos sejtekbe bejutnak. Emellett a koncentrátum az összetevőinél fogva erősíti az immunrendszert is, ugyanis Rozim Péter sikeresen megoldotta azt a krémeknél fennálló hatóanyag beviteli problémát - amelynek a megoldásán sok kozmetikai világcég fáradozik -, hogy a kismolekulákkal együtt a nagymolekulák is átjussanak a bőrön keresztül, és felszívódnak. Azaz a rákellenes hatás nem egyenként és önállóan az összetevőkben van, hanem a százalékos összetétel variációjában, a hatóanyag keverékben és a hatóanyag elkészítésének a gyártástechnológiájában.

Rozim Péter nyilatkozata szerint a reklámanyagokat és a terméktapasztalatokat ő bocsátotta közvetlenül a HELIOGRÁF rendelkezésére, amely aztán továbbította az anyagokat a többi forgalmazó cég számára.

Rozim Péter kijelentette, hogy nyeresége sem a PROPHARMATECH -nek, sem pedig a forgalmazó HELIOGRÁF-nak nem származott az R47-PROTUMOL ápoló krém forgalmazásából, kizárólag csak vesztesége keletkezett.

Rozim Péter egyrészt kifejezte sajnálatát a tekintetben, hogy szabályt sértett, másrészt kérte a Gazdasági Versenyhivatalt, hogy vegye figyelembe az üzleti életben való járatlanságát, valamint azt, hogy őt csak a jó szándék és a betegek iránt érzett empátia vezérelte akkor, amikor ezt a terméket forgalomba hozta, illetve azt a tényt, hogy a termékből csak minimális mennyiséget értékesítettek. Kijelentette, hogy az R47-PROTUMOL ápoló krém forgalmazásáról 2007. január 19-én teljes egészében lemondott a világ összes országára vonatkozóan. Ezt a jogot átadta egy kanadai cégnek, amely cégnek nem áll szándékában a termék magyarországi forgalmazása jelenleg, és a jövőben is csak akkor, amikor a készítmény gyógyszerre lesz nyilvánítva.

A HELIOGRÁF

Az eljárás alá vont vállalkozás nyilatkozata szerint az R47-PROTUMOL ápoló krémet Rozim Péter fejlesztő, és a nevezett termékkel kapcsolatos minden jog tulajdonosa megkeresése nyomán kezdték el forgalmazni 2006. szeptember 1-jétől.

A kommunikációs anyagok külső megjelenését és tartalmát a PROPHARMATECH állította össze minden esetben, és a HELIOGRÁF csak az adott kommunikációs anyag legyártásáért és a megrendeléséért volt felelős.

A HELIOGRÁF - miután tudomást szerzett a GVH által indított versenyfelügyeleti eljárásról - az R47-PROTUMOL ápoló krémről szóló összes reklámanyag közlését leállította, és a www.r47-protumol.hu honlap olvashatóságát felfüggesztette. Mindennemű szóbeli és írásbeli tájékoztatásnál szem előtt tartotta annak közlését, hogy az ápoló krém nem csodaszer, illetve az orvosi diagnózist, kezelést és terápiát nem helyettesíti, összetételénél fogva, csak hozzájárul azok hatékonyságának növeléséhez.

Álláspontja szerint nem állapítható meg jogsértése, mivel az eljárásban érintett krémet nem gyártja, csak viszonteladóként forgalmazta, továbbá a krémmel kapcsolatos minden információ, reklámanyag, kezelési utasítás, dokumentum, engedély a PROPHARMATECH-től származott. Ennek alapján a vele szemben folytatott versenyfelügyeleti eljárás megszüntetését kérte.

Az OMKER

Előadta, hogy a versenyfelügyeleti eljárásban érintett termék forgalmazását 2006. szeptember elején kezdte meg a HELIOGRÁF a termék nagykereskedőjének megkeresése nyomán. A bizományosi szerződésben a HELIOGRÁF, mint megbízó vállalta, hogy minden, a termék forgalmazásához átadott információt írásos dokumentumokkal tud igazolni. A www.omker.hu honlapon az R47-PROTUMOL ápoló krémmel kapcsolatos anyag elkészítésénél a HELIOGRÁF által rendelkezésre bocsátott szakmai anyagokra támaszkodott.

IV.

A Tpv. 1. §-a szerint a törvény hatálya kiterjed az ország területén tanúsított piaci magatartásra, nem említve a kivételeket és a törvény személyi hatályát.

A Tpv. 8. § (1) bekezdése szerint tilos a fogyasztók megtévesztése a gazdasági versenyben. A (2) bekezdés a fogyasztómegtévesztésre alkalmas magatartások példálódzó felsorolását tartalmazza. Ezen belül az a) pont tiltja az áru ára, lényeges tulajdonsága tekintetében valótlan tény, vagy valós tény megtévesztésre alkalmas állítását, megtévesztésre alkalmas árujelzővel való ellátását, vagy az áru lényeges tulajdonságairól bármilyen más, megtévesztésre alkalmas tájékoztatás adását.

A használt kifejezések értelmezéséről szóló 9. § előírja, hogy a mindennapi életben, illetve a szakmában elfogadott általános jelentés az irányadó annak megállapításánál, hogy a tájékoztatás a fogyasztók megtévesztésére alkalmas-e.

A Tpv. 77. §-a az eljárás során hozható érdemi határozatokat tartalmazza, míg a 78. § a bírságkiszabásról rendelkezik, taglalva a bírságkiszabásnál irányadó szempontokat. Ennek megfelelően a kiszabható bírság összege legfeljebb az előző üzleti évben (2006.) elért nettó árbevételének tíz százaléka lehet.

A módosított 1997. évi LVIII. törvény (Grtv.) 2. § h) pontja értelmében a gazdasági reklám olyan tájékoztatás, amely termék, stb. igénybevételét, a vállalkozás népszerűsítését, továbbá áru, árujelző megismertetését mozdítja elő.

A o) pont szerint reklámozó az, akinek érdekében a reklám közzétételre kerül, illetve, aki a saját érdekében a reklám közzétételét megrendeli.

A 7. § tiltja a megtévesztő reklámot, ami az áru általános jellemzőire, egyebek mellett a reklámozó megítélésére vonatkozhat a Tpvt. 8. §-ával hasonló tartalommal.

A 14. § (3) bekezdés alapján a 7. §-ban foglalt rendelkezések megsértéséért a reklámozó a felelős.

A 15. § (2) bekezdése szerint megtévesztő reklám esetén a jogsértés megállapítása részben a hivatal hatáskörébe tartozik, azonban eljárására a Tpvt. rendelkezéseit kell alkalmazni (17. § (2) bekezdése).

A 17. § (3) bekezdés szerint a reklámozó indokolt esetben a reklám ténybeli állításainak bizonyítására kötelezhető.

V.

A Tpvt. III. fejezetének, és azon belül is a fogyasztómegettévesztésre alkalmas magatartások tilalmára vonatkozó előírásoknak az a rendeltetése, hogy annak a fogyasztói döntésnek a szabadságát védje, amely szükségképpen kíséri a fogyasztók áruválasztását. Ez a döntés piaci léptékben is befolyásolható, nem tilalmazott magatartás, de versenyjogellenessé válik, ha tisztességtelensége megállapítható, mert a vásárlói kedvet fogyasztómegettévesztésre alkalmas magatartással kelti vagy fokozza, s így a fogyasztói érdeksérelem a fogyasztók versenytársaktól való jogellenes elvonásának lehetősége miatt a versenytársak jogszerűtlen hátrányát is okozhatja.

Az önmagában nem tiltott befolyásolás versenyjogi értékelés alá kerülő szokásos formája a piaci tájékoztatás, mint piaci magatartás, amellyel a vállalkozások a fogyasztók vásárlási szándékát magukra, termékeikre kívánják irányítani.

A Gazdasági Versenyhivatal egészséggel kapcsolatos tájékoztatási ügyekben folytatott, bíróilag is jóváhagyott gyakorlata, hogy a Tpvt. 9. §-a szerint értelmezhető tájékoztatástartalmat összeveti az alapul szolgáló engedélybejelentés-tartalommal, miután nem a hivatal, hanem az OGYI, az OÉTI hatáskörébe tartozó hatósági eljárásban vizsgálható, regisztrálható egy-egy termék minősítése, összetevői, alkalmazása, stb.

Gyógyszer minden olyan anyag vagy azok keveréke, illetve olyan készítmény, amelyet betegség megelőzése, felismerése, kezelése vagy élettani funkció fenntartása, helyreállítása, javítása vagy módosítása céljából emberi szervezetben vagy emberi szervezeten alkalmaznak (1998. évi XXV. törvény).

Az engedélyező hatóság az Országos Gyógyszerészeti Intézet (OGYI) a törvény 5. § (1) bekezdése, a 13. § szerint.

Gyógyszernek nem minősülő gyógyhatású készítmény (10/1987.(VIII. 19.) EüM rendelet) minden olyan anyag vagy anyagkeverék, amely nem gyógyszer, de külön jogszabály alapján nyilvántartásba vették, és gyógyszernek nem minősülő gyógyhatású anyagként forgalomba hozatalát engedélyezték. Az engedélyező hatóság ugyancsak az OGYI (rendelet 9. §) volt, mígnem az engedélyezésben változásokat nem okozott 2005. november 26-tól az 53/2005.(XI.18.) EüM rendelet.

A 2005. november 26-tól hatályos 53/2005.(XI.18.) EüM rendelet 4. §-a hatályon kívül helyezte a 10/1987.(VIII.19.) EVM rendelet egyes rendelkezéseit (6-8 §-a, 9. §-ának (1) és (3) bekezdése, 10. §-ának (1) és (3)-(6) bekezdése, 11-12. §-a, 13. §-ának (1) bekezdése és 21. §-ának (2)-(3) bekezdése), amelynek gyakorlati következménye, hogy az idő óta az OGYI a rendelet hatálya alá tartozó új készítmény nyilvántartásba vételével, forgalomba hozatalának engedélyezésével nem foglalkozik, azaz a gyógyszernek nem minősülő gyógyhatású anyagok, készítmények engedélyeztetési lehetősége megszűnt és bármilyen gyógyhatású terméket csak gyógyszerként engedélyez.

Így a PROPHARMATECH-nek 2006-ban két választási lehetősége maradt: vagy a vitathatatlanul magas költségekkel járó és időigényes gyógyszerre nyilvánítást, vagy a kozmetikai terméként való bejelentést választja az OGYI, illetve az OÉTI közreműködésével.

A PROPGHARMATECH krém termékének vizsgálati, minősítési folyamatában – amit a Versenytanács vázolt – úgy döntött, hogy a terméket kozmetikumnak jelenti be az OÉTI-nél. E döntése automatikusan azzal a következménnyel járt, hogy jogszabályi tilalom folytán nem állíthatta a krém semmilyen gyógyhatását, amit viszont nem tartott be.

Amennyiben az engedélyezés adta reklámozási korlátok átlépése megtevesztésre is alkalmas, érvényesül a Grtv. és vele együtt hatályosulóan a Tpv. tilalmi szabályozása, mert a kifogásolt magatartás piaci léptékben alkalmas a fogyasztók megtevesztésére.

A 40/2001.(XI.23.) EüM rendelet 1. § (2) bekezdése értelmében 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 reklámozási korlátot a jelen esetben a 11. §-nak a megsértése jelenti együtt a Grtv-vel és a Tpvvt-vel a fogyasztómegetévesztésre alkalmas adott piaci termék-tájékoztatások miatt.

A 11. § (1)-(3) bekezdése tiltja a kozmetikai termékek megtévesztő jelölését és reklámozását:

(1) Tilos kozmetikai terméket megtévesztő jelöléssel, kivitelezéssel és adatokkal, valamint kifejezetten nem kozmetikai (pl. terápiás hatás) hatásra hivatkozással, illetve céllal forgalomba hozni és reklámozni. Nem használhatók jelölésként megtévesztő értelmű nevek, képek és más jelek.

(2) Az (1) bekezdés alkalmazásában 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.

(3) Kozmetikai termék csak a használati útmutatónak, illetve címkézésnek megfelelő tartalommal reklámozható.

Mіндеzek alapján a Versenytanács mindhárom eljárás alá vont vállalkozásnak a 40/2001.(XI.23.) EüM rend. 11. § (2) bekezdésén keresztül a Grtv. 7. § (2) bekezdés és a Tpvvt. 8. § (2) bekezdés a. pontját is sértő magatartása jogellenességét megállapította (Tpvvt. 77. § (1) bekezdés d. pont). A kifogásolt magatartás folytatásának megtiltására nem volt szükség a kifogásolt népszerűsítés haladéktalan abbahagyása és a termék külföldi értékesítése miatt.

A jogsértésért elsősorban a PROPHARMATECH felelős, mert a termék kifejlesztője, gyártója és forgalmazója, amely a reklámozás tartalmát is teljeskörűen meghatározta, de felelősségében osztozik a két nagykereskedő eljárás alá vont vállalkozás, amelyek reklámozónak minősülve közösséget vállaltak a jogsértő reklámozásért, holottaz OMKER szakmailag hozzáértő lévén, hangsúlyozottan nem vállalkozhatott volna a PROPHARMATECH tájékoztatásának változatlan tartalmú továbbközlésére.

A Gazdasági Versenyhivatal az egészséggel kapcsolatba hozható jogsértés esetén a bírságkiszabástól nem tekint el, amely alól a jelen eljárásban kivételt tett. Ennek mérlegelésénél egyrészt az eljárás alá vontak hátrányára vette figyelembe, hogy a krém bizalmi cikk, a kifogásolt tájékoztatások azonban arra alkalmasak, hogy a célzott fogyasztói

körben a magas eladási árral is növelt, túlzott és esetlegesen hiábavaló várakozást, reményt keltsenek és ezáltal fokozzák a vásárlói kedvet.

Másrészről javukra figyelembe kellett venni a forgalom, s ezen keresztül a PROPHARMATECH 2006. évi nettó árbevételének csekélységét (4.620.000 Ft), amelynek folytán vele szemben csak jelentéktelen összegű bírság lett volna kiszabható.

A jelentéktelen forgalom a két nagykereskedő magatartásának megítélésére is kihatott, együttesen a kifogásolt magatartás mindannyiuk javára értékelt haladéktalan abbahagyásával.

A Tpvt. szerinti határozat elleni jogorvoslati jogot a 83. § biztosítja az eljárás alá vont vállalkozások számára.

Budapest, 2007. május 31.