



GAZDASÁGI
VERSENYHIVATAL

VERSENYTANÁCS

Vj/003-032/2010.

A Gazdasági Versenyhivatal Versenytanácsa a Dr. D. Zs. jogtanácsos által képviselt **Magyar Telekom Nyrt.** (Budapest) és az **UPSTREAM Mobile Marketing Limited** (London, Egyesült Királyság) ellen fogyasztókkal szembeni tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat miatt indított eljárásban meghozta az alábbi

végzést

A Versenytanács az eljárást megszünteti az UPSTREAM Mobile Marketing Limited vállalkozással szemben.

A végzés felülvizsgálatát a kézhezvételtől számított 5 munkanapon belül a Fővárosi Bíróságnak címzett, de a Versenytanácsnál benyújtható keresettel lehet kérni.

Indokolás

1. A Gazdasági Versenyhivatal annak vizsgálatára indított eljárást a Magyar Telekom Nyrt. ellen, hogy a Magyar Telekom Nyrt. a „90 Golf, 90 nyertes” elnevezésű játékkal kapcsolatban tanúsított kereskedelmi gyakorlatával megsértette-e a fogyasztókkal szembeni tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat tilalmáról szóló 2008. évi XLVII. törvény (a továbbiakban: Fttv.) rendelkezéseit.

Az eljárásba ügyfélként bevonásra került az UPSTREAM Mobile Marketing Limited.

2. A Magyar Telekom Nyrt. 2009. október 2. és december 30. között bonyolította le „90 Golf, 90 nyertes játék” elnevezésű játékát, amely kapcsán kiemelendő, hogy

- a nyeremény naponta 1, összesen 90 darab Volkswagen Golf típusú személygépkocsi volt,
- a legtöbb nyereményjátékkal szemben nem sorsolással került kiválasztásra a nyertes,
- a regisztrációt követően kvízkérdésekre adott helyes válaszokkal pontokat lehetett gyűjteni,
- mindennap az az adott napon is játszó játékos nyert, akinek a legtöbb pontja van, azaz
 - az elért pontok a nap végén nem vesztek el, hanem minden nap egy helyes válasz elküldésével újra játékba kerültek. Az előző játéknapok során gyűjtött összes pont átkerült az aktuális játéknapra és erre a játéknapra vonatkozóan került elszámolásra. Minden nap az aznap helyes választ beküldők közül választotta ki a Magyar Telekom Nyrt. azt az egy játékost, aki a játék ideje alatt a legtöbb pontot gyűjtötte,
 - ahhoz, hogy egy-egy napon valaki nyerhessen, az adott napon mindenképpen legalább egy helyes válasszal játszania kellett,

- a játékmenet során különböző szinteken voltak olyan játékmódozatok, ahol a gyors (meghatározott időn belüli) válasszal bónuszpontok voltak gyűjthetőek, így nagyobb eséllyel nyert, aki gyorsan válaszolt,
- a fogyasztó által megküldött SMS-ek díja 300 Ft volt.

3. A Magyar Telekom Nyrt. széles körben, számos kereskedelmi kommunikáció révén népszerűsítette a játékot [SMS, MMS, bannerek és információs üzenetek WAP-on, 2009. októberi Hírlevél, 2009. novemberi Hírlevél, Kisüzleti hírlevél (e-mail), Lakossági hírlevél különszám (e-mail), 2009. októberi e-mailben megküldött Lakossági hírlevél, IVR –1430, IVR – 1727, A1-es kültéri plakát, POS 59x59 cm-es és A1-es plakát, valamint deskwindow, szórólap (A5), televíziós reklámok, LED animáció, saját honlap].

4. Az UPSTREAM Mobile Marketing Limited a Magyar Telekom Nyrt.-vel megkötött megállapodás alapján vett részt a játék lebonyolításában. A megállapodás kapcsán kiemelendők az alábbiak:

- a megállapodás célja a felek, a Magyar Telekom Nyrt. és a műszaki háttérrel, az alkalmazandó szoftvert biztosító UPSTREAM Mobile Marketing Limited feladatainak és felelősségének elhatárolása a játék szervezése kapcsán,
- a megállapodás rögzíti, hogy részvételi célként hány fogyasztót határoznak meg a felek, illetőleg hogy hány SMS, MMS kerül kiküldésre,
- a megállapodás szerint a játék reklámkampányának költségeit a Magyar Telekom Nyrt. viseli, működteti a játék honlapját és ügyfélszolgálatát,
- a megállapodás rendezi a felek elszámolását,
- a megállapodás értelmében a felek 12 hónapon belül egyetemlegesen felelnek a játékból származó minden és bármely bírságért, kárért, illetve hatóságok (pl. Gazdasági Versenyhivatal) előtti eljárásokért.

A Magyar Telekom Nyrt. előadása szerint

- a megállapodás értelmében az UPSTREAM Mobile Marketing Limited volt köteles magyar anyanyelvű szövegírókat alkalmazni minden egyes SMS szöveg megírására, azonban a szövegek nem kerülhettek be az SMS kiküldő rendszerbe anélkül, hogy azokat az eljárás alá vont alkalmazottai jóváhagyták volna. A Magyar Telekom Nyrt. minden üzenetet áttanulmányozott és véleményezett, illetve javított, ahol szükségesnek érezte,
- ugyanez a folyamat működött a behívó üzenetek, a hírlevél üzenetek, a kiküldésre került kvízkérdések és a játékosok által beküldött válaszokra adott értesítő SMS-ek esetében is.

5. A vizsgálat során – a Magyar Telekom Nyrt. fenti nyilatkozatán kívül – nem váltak ismertté az UPSTREAM Mobile Marketing Limited játékban betöltött szerepének, illetve az UPSTREAM Mobile Marketing Limited kereskedelmi gyakorlatának Fttv. szerinti egyértelmű megítéléséhez szükséges információk.

6. Az Fttv. 19. §-ának c) pontja alapján a kereskedelmi gyakorlat tisztességtelenségének megállapítására irányuló eljárásra az Fttv.-ben meghatározott eltérésekkel a Gazdasági Versenyhivatal eljárása tekintetében a Tpv. rendelkezéseit kell alkalmazni.

A Tpv. 72. § -a (1) bekezdésének a) pontja alapján az eljáró versenytanács a vizsgáló jelentésének kézhezvételét követően az eljárást megszünteti, ha a vizsgálat során beszerzett bizonyítékok alapján nem állapítható meg törvénysértés, és az eljárás folytatásától sem várható eredmény; az eljárást megszüntető végzéssel szemben külön jogorvoslatnak van helye (82. §).

7. Figyelemmel a fentiekre a Versenytanács az eljárást az UPSTREAM Mobile Marketing Limited vonatkozásában a Tptv. 72. §-a (1) bekezdésének a) pontja alapján megszüntette, mivel az UPSTREAM Mobile Marketing Limited esetében nem állapítható meg törvénytértés, s az eljárás folytatásától sem várható eredmény.

8. Az Fttv. 10. §-ának (3) bekezdése alapján a tisztességtelen kereskedelmi gyakorlat tilalmának megsértése miatt a Gazdasági Versenyhivatal jár el, ha a kereskedelmi gyakorlat a gazdasági verseny érdemi befolyásolására alkalmas. A 11. § (1) bekezdése értelmében a 10. § alkalmazásában a gazdasági verseny érdemi érintettségének megállapításánál - a jogsértéssel érintett piac sajátosságainak figyelembevételével - a következő szempontok irányadóak: a) az alkalmazott kereskedelmi gyakorlat kiterjedtsége, figyelemmel különösen a kommunikáció eszközeinek jellegére, a jogsértéssel érintett földrajzi terület nagyságára, a jogsértéssel érintett üzletek számára, a jogsértés időtartamára vagy a jogsértéssel érintett áru mennyiségére, vagy b) a jogsértésért felelős vállalkozás mérete a nettó árbevétel nagysága alapján. A 11. § (2) bekezdése szerint a gazdasági verseny érdemi érintettsége minden egyéb körülményre tekintet nélkül fennáll, ha a) a kereskedelmi gyakorlat országos műsorszolgáltatást végző műsorszolgáltatón keresztül valósul meg, b) a kereskedelmi gyakorlat országos terjesztésű időszakos lap vagy legalább három megyében terjesztett napilap útján valósul meg, c) a fogyasztók közvetlen megkeresésének módszerével végzett kereskedelmi gyakorlat legalább három megye fogyasztói felé irányul, vagy d) az áru eladásának helyén alkalmazott eladásösztönző kereskedelmi gyakorlat legalább három megyében megszervezésre kerül.

A Versenytanács megállapította a Gazdasági Versenyhivatal hatáskörének jelen ügybeni fennállását. A vizsgált kereskedelmi gyakorlat alkalmas volt a gazdasági verseny érdemi befolyásolására, tekintettel arra, hogy

- a kereskedelmi gyakorlat kapcsán alkalmazott kommunikációs eszközök a fogyasztók széles körét érték el,
- a jogsértéssel érintett terület Magyarország egész területe,
- a jogsértés közel több hónapot ölelt fel.

9. A végzés elleni jogorvoslati jogot a Tptv. 72. §-a (1) bekezdésének a) pontja és 82. §-a biztosítja.

Budapest, 2010. szeptember 21.

dr. Zavodnyik József sk.
előadó versenytanács tag

dr. Gadó Gábor sk.
versenytanács tag

dr. Miskolczi Bodnár Péter sk.
versenytanács tag