

AN-2012-2202 , Sponsorering af deltagelse i fagligt arrangement, fortolkning af udtrykket "rimeligt niveau"

Ankenævnets sagsnr.:	AN-2012-2202
Afgørelsesdato:	21. juni 2012
Ankenævn:	Michael Clan (formand), Lars Almbloom, Strange Beck og Kim Dalhoff
Anke af afgørelse:	Aa-2012-0408 af 21. marts 2012
Klageemne:	Sponsorering af deltagelse i fagligt arrangement, fortolkning af udtrykket "rimeligt niveau", Reklamekodeks § 13, stk. 7
Anket af:	Genzyme ApS, Islands Brygge 57, 2300 København S, ("Genzyme")

Denne sag vedrører Genzymes anmodning om Ankenævnets stillingtagen til Granskningsmandspanelets afgørelse i sag Aa-2012-0408 af 21. marts 2012 i relation til spørgsmål om sponsorering af deltagelse i "*6th meet the experts in Gaucher Disease*".

Sagens omstændigheder

Den 20. januar 2012 anmelder Genzyme et planlagt sponsorat af deltagelse i arrangementet i "*6th meet the experts in Gaucher Disease*", der afholdes på St. Franziskus Hospital i KØln i dagene 14. - 15. februar 2012.

Ved høringsbrev af 30. januar 2012 meddeler Granskningsmandspanelet Genzyme, at man på det foreliggende grundlag finder sponsoratet stridende mod Lægemiddelindustriens kodeks vedrørende reklame mv. for lægemidler rettet mod sundhedspersoner ("Reklamekodeks"), § 13, stk. 9. Granskningsmandspanelet lægger bl.a. vægt på, at det fremgår af Reklamekodeks § 13, stk. 9, at lægemiddelvirksomheder skal undgå at benytte mødesteder, som er "kendt" for deres underholdningsfaciliteter, er ekstravagante og/eller luksuriøse. Det benyttede hotel til mødet, Hotel Pullman, er et 5-stjernet hotel. Det er Granskningsmandspanelets opfattelse, at hotellet er af ekstravagant og/eller luksuriøs karakter, og benyttelsen heraf til mødet er derfor i strid med Reklamekodeks § 13, stk. 9.

Ved brev af 10. februar 2012 oplyser Genzyme bl.a., at arrangementet vil blive afholdt på St. Franziskus Hospital, der ligger 6 minutters kørsel fra Hotel Pullman. Hotellet er udelukkende valgt af logistiske årsager og for at minimere spildtid på transport. Der vedlægges endvidere dokumentation fra arrangørerne, som oplyser, at Hotel Pullman er et "non-rated" hotel. Værelsesprisen er på 148 EURO pr. overnatning.

Granskningsmandspanelet oplyser ved email af 23. februar 2012 til Genzyme, at der findes flere hoteludbudssites, hvor hotellet er kategoriseret som 5-stjernet. Det er derfor Granskningsmandspanelets opfattelse, at hotellet i almindeligt omdømme må anses for et 5-stjernet hotel og dermed af ekstravagant og/eller luksuriøs karakter, jf. Reklamekodeks § 13, stk. 9. Granskningsmandspanelet har desuden ved søgning på internettet kunnet finde adskillige alternative hoteller inden for samme afstand fra St. Franziskus Hospital, som ikke er 5-stjernede, og som har en værelsespris væsentligt under 148 EURO pr. nat.

Den 8. marts 2012 meddeler Granskningsmandspanelet Genzyme, at den relevante henvisning i sagen er Reklamekodeks § 13, stk. 7, da der er tale om et hotel til overnatning og ikke som mødested for arrangementet. Granskningsmandspanelets vurdering er dog uændret heraf.

Genzyme meddeler ved email af 8. marts 2012 til Granskningsmandspanelet, at den ændrede henvisning til Reklamekodeks § 13, stk. 7 ikke har betydning for Genzymes høringsvar.

Granskningsmandspanelet træffer afgørelse i sagen den 21. marts 2012 og fastholder, at det planlagte sponsorat er i strid med Reklamekodeks § 13, stk. 7. Granskningsmandspanelet påpeger, at sponsoratet efter det oplyste er gennemført i den anmeldte form trods Granskningsmandspanelets høringsbrev af 30. januar 2012. Dette forhold er medtaget ved sanktionsudmålingen, jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 1, stk. 3. Genzyme pålægges en bøde på 40.000 kr., jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 5, stk. 1, litra c.

Den 17. april 2012 anker Genzyme Granskningsmandspanelets afgørelse.

Ankenævnet har opfordret Granskningsmandspanelet og Genzyme til at komme med en udtalelse i sagen og supplere med eventuelle yderligere oplysninger. Ankenævnet har modtaget høringsvar fra Granskningsmandspanelet den 15. maj 2012. Ved e-mail af 21. maj 2012 har Genzyme meddelt, at virksomheden ikke har noget at tilføje.

Genzymes anbringender

Genzyme gør i brev af 17. april 2012 navnlig følgende gældende:

- Genzyme er ikke enig i Granskningsmandspanelets afgørelse og har i øvrigt i forbindelse med kulegravning af sagen fået nye informationer, der støtter Genzymes anvendelse af Hotel Pullman som overnatningssted.

- Hotellet har været anvendt af Genzyme Europa ved en række tidligere europæiske arrangementer, bl.a. på baggrund af en certificering ved FSA ("Freiwillige Selbstkontrolle Arzneimittelindustrie e.V.") og AKG (efter det oplyste en tilsvarende tysk selvkontrol institution) af Hotel Pullman til anvendelse inden for lægemiddelbranchen.

- Hotel Pullman oplyser, at det er et non-rated, ikke-kategoriseret hotel og følgelig ikke har 5 stjerner. På hotellets hjemmeside står der heller ikke noget om, at det skulle være 5-stjernet.

- I Vejledningen til Reklamekodeks § 13, stk. 9, anføres følgende: "*Mødestedet, herunder bl.a. dets almindelige omdømme, indretning og beliggenhed, må ikke i sig selv være en faktor, der i væsentligt omfang positivt vil kunne påvirke deltagernes beslutning om deltagelse i det faglige arrangement.*" De to deltagende danske læger ankom om aftenen inden mødet og checkede ud den følgende morgen. Deres

mulighed for at benytte eventuelle faciliteter på hotellet var derfor yderst begrænsede. Lægerne var fuldt vidende om dette ved accept af invitationen, og hotellet har derfor på ingen måde været en faktor, der i væsentligt omfang positivt har kunnet påvirke deres beslutning om deltagelse i arrangementet.

- I Vejledningen til Reklamekodeks § 13, stk. 9 anføres endvidere: *"Som udgangspunkt vil det ikke være i overensstemmelse med Reklamekodeks § 13, stk. 9 at afholde faglige arrangementer på eksempelvis 5-stjernede hoteller, gourmetrestauranter (forstået som restauranter, der er tildelt en eller flere stjerner i Michelin-guiden eller tilsvarende anerkendelse i sammenlignelige, uvildige kvalitetsundersøgelser), slotte og herregårde, golfhoteller, ski- og badehoteller (i sæsonen), bådfarter mv.....Afgørende er, om det planlagte mødested i almindeligt omdømme er "kendt" for sine underholdningsfaciliteter, er ekstravagant og/eller luksuriøs."* I det konkrete tilfælde var hotellet ikke "kendt" for lægerne og ej heller for dets underholdningsfaciliteter, ekstravagance og/eller luksuriøse forhold. Genzyme har ikke på nogen måde forsøgt at reklamere om hotellet, men blot informeret om adressen på hotellet i invitationen.

- Værelsesprisen er på et normalt europæisk niveau, 148 EURO pr. overnatning. Desuden har Genzyme ved valg af overnatningssted lagt vægt på følgende: logistik til mødested (6 minutters kørsel), kun at have et hotel fremfor flere, tilfredsstillende forhold/faciliteter for alle de inviterede læger, og at have et hotel og tryk samarbejdspartner, der kan klare de logistiske udfordringer ved at have mange gæster, der skal ind/ud på kort tid.

Granskningsmandspanelets anbringender

Granskningsmandspanelet gør i høringsvar af 15. maj 2012 navnlig følgende gældende:

- Granskningsmandspanelet har truffet afgørelse ud fra Reklamekodeks § 13, stk. 7, idet der er tale om en vurdering af, hvorvidt den afholdte repræsentation i form af overnatning på Hotel Pullman er på et rimeligt niveau. Til brug for denne bedømmelse, er det Granskningsmandspanelets opfattelse, at samme fortolkning af begreberne "almindelig standard" samt "rimeligt niveau" som fastsat for Reklamekodeks § 13, stk. 9 af Ankenævnet i udtalelse af den 21. september 2011, er i overensstemmelse med såvel formål som ordlyden af Reklamekodeks § 13, stk. 7.

- Granskningsmandspanelet kan finde flere hoteludbudssider, hvor Hotel Pullman er kategoriseret som 5-stjernet, herunder booking.com, tagungshotel.com og hotel.info. Bookingsitet Booking.com har på forespørgsel oplyst, at det er hotellerne selv, der er ansvarlige for de oplysninger, som er lagt ind i booking-sitets system. Angivelsen af de 5 stjerner for Hotel Pullman på Booking.com er således oplyst af Hotel Pullman.

- En lægemiddelvirksomhed har ikke pligt til at vælge den billigste repræsentation, men Granskningsmandspanelet har ved søgninger på internettet kunnet finde adskillige alternative hoteller indenfor samme afstand fra St. Franziskus Hospital, som ikke er 5-stjernede, men som har en almindelig standard og en værelsespris under 148 EURO per nat. Disse hoteller må antages at opfylde samme logistiske hensyn, som Hotel Pullman opfylder for nærværende arrangement. Samling af alle overnattende læger for kongressen på ét hotel kan ikke i sig selv berettige benyttelse af et hotel af luksuriøs karakter, når der foreligger alternative mødeforhold i lokalområdet.

- Genzyme har anført, at Hotel Pullman udelukkende er brugt som overnatningssted, således at der for danske læger ikke har været overskydende tid til andet end at overnatte på hotellet. Ifølge Ankenævnets

udtalelse af den 21. september 2011 er det ikke afgørende, om deltagerne i det faglige arrangement rent faktisk får luksuriøs forplejning, men hvorvidt det planlagte sted i almindeligt omdømme anses for af ekstravagant og/eller luksuriøs karakter.

- Genzyme har i anken henvist til, at de er overbevist om, at hotellet ikke er "kendt" for lægerne, heller ikke for dets underholdningsfaciliteter, ekstravagance og/eller luksuriøse forhold. Det er Granskningsmandspanelets opfattelse, at der ikke skal ses på "kendthedsgraden" for de specifikke deltagende læger, men derimod på en samlet vurdering i lyset af det almindelige omdømme.

- Genzyme har oplyst, at virksomheden ikke har forsøgt at reklamere for hotellet, men blot har oplyst om adressen på hotellet i invitationen. Det er Granskningsmandspanelets opfattelse, at det er de faktiske omstændigheder, der er afgørende for, om repræsentationen er på et rimeligt niveau efter Reklamekodeks § 13, stk. 7. En reel reklame for hotellet i invitationen ville dog efter de konkrete omstændigheder kunne udgøre en skærpende omstændighed for overtrædelsens karakter.

- Genzyme har oplyst, at der foreligger en godkendt certificering ved de to tyske selv-reguleringsorganer (FSA og AKG) af Hotel Pullman. Vedlagt anken er certifikatet, hvori er angivet, at denne er udarbejdet i forhold til retningslinjerne fra de to tyske selvreguleringsorganer ved MICE AG i samarbejde med Bleile Management. Genzyme har ikke oplyst nærmere omkring MICE AGs samt Bleile Managements betydning i forbindelse med certifikatet. Granskningsmandspanelet har ved søgninger på internettet ikke kunnet finde henvisninger på hjemmesiderne for de to tyske selvreguleringsorganer til et eventuelt samarbejde med MICE AG og Bleile Management med henblik på udstedelse af certifikater. MICE AG og Bleile Management er private kommercielle virksomheder, der ikke står i direkte kontakt med hverken FSA eller AKG. De to virksomheder har fokus på events og møder, hvorfor certifikatet må antages at være en subjektiv vurdering fra disse parter omkring hotellets overensstemmelse med de tyske selvreguleringsorganers fortolkning af blandt andet EFPIA Coden. Således anser Granskningsmandspanelet ikke certifikatet for at være udstedt af et eller begge af de to tyske selvjustitsorganer FSA og AKG. ENLI er således ikke bundet af certifikatet. ENLI er ikke bundet af fortolkninger udøvet af andre landes selvjustitsorganer, eksempelvis FSA og AKG i Tyskland, men sådanne fortolkninger kan indgå i bedømmelser i konkrete sager. Hotel Pullman er på hjemmesiden for MICE AG er angivet som et 5-stjernet hotel.

- Hotel Pullman må således anses for at være af ekstravagant og/eller luksuriøs karakter, og der er dermed ikke tale om repræsentation på et rimeligt niveau, jf. Reklamekodeks § 13, stk. 7.

- Reklamekodeks § 13 er en undtagelse til forbuddet mod økonomiske fordele, jf. Reklamekodeks § 12, hvorfor det må fortolkes i lyset af Reklamekodeks § 1, stk. 2, litra a. Ifølge denne bestemmelse skal lægemiddelvirksomhederne til enhver tid opretholde høje etiske standarder, ligesom salgsfremmende foranstaltninger aldrig må være af en sådan art, at de bringer lægemiddelindustrien i miskredit eller mindske tilliden til den. Undtagelsen i Reklamekodeks § 13 må derfor skulle fortolkes restriktivt. Ankenævnet har den 21. september 2011 udtalt, at *"der må derfor udvises betydelig forsigtighed ved valg af mødested, så der ikke kan rejses berettiget tvivl om, at mødesteder er underordnet det faglige formål"*. Dette er efter Granskningsmandspanelets opfattelse ikke sket i nærværende sag.

Ankenævnets bemærkninger og konklusion

Ved valg af overnatningssted i tilknytning til arrangementer afholdt eller sponsoreret af lægemiddelvirksomheder må der udvises betydelig forsigtighed, således at der ikke kan rejses berettiget tvivl om, hvorvidt der er tale om et "rimeligt" niveau, jf. Reklamekodeks § 13, stk. 7. Der må ikke i reklameøjemed eller i øvrigt for at fremme salget af et lægemiddel gives eller tilbydes sundhedspersoner økonomiske fordele, jf. Reklamekodeks § 12, stk. 1. Bestemmelsen i Reklamekodeks § 13, stk. 7 udgør en undtagelse fra dette generelle forbud mod økonomiske fordele og må derfor fortolkes restriktivt. I samme retning taler bestemmelsen i Reklamekodeks § 1, stk. 2, litra a), hvorefter lægemiddelvirksomhederne til enhver tid skal opretholde høje etiske standarder, ligesom salgsfremmende foranstaltninger aldrig må være af en sådan art, at de bringer lægemiddelindustrien i miskredit eller mindsker tilliden til den. Som udgangspunkt vil det derfor ikke være i overensstemmelse med Reklamekodeks § 13, stk. 7 at benytte 5-stjernede hoteller som overnatningssted i tilknytning til faglige arrangementer. Se i øvrigt de generelle bemærkninger i Ankenævnets meddelelse af 21. september 2011 vedrørende valg af mødested for faglige arrangementer, jf. Reklamekodeks § 13, stk. 9. Ankenævnets bemærkninger i denne forbindelse finder tilsvarende anvendelse i relation til valg af overnatningssted, jf. Reklamekodeks § 13, stk. 7.

Ankenævnets egne undersøgelser bekræfter Granskningsmandspanelet's anbringende, hvorefter Hotel Pullman i de offentligt tilgængelige oplysninger om hotellets standard i alt overvejende grad fremtræder som 5-stjernet. I lyset heraf og på baggrund af en samlet vurdering af det materiale, der er forelagt af Genzyme og Granskningsmandspanelet finder Ankenævnet, at anvendelsen af Hotel Pullman er i strid med Reklamekodeks § 13, stk. 7 om repræsentation på et rimeligt niveau. Ankenævnet har i denne forbindelse også lagt vægt på, at der efter det oplyste findes adskillige hoteller af almindelig standard (ikke 5-stjernede) til værelsespris under 148 EURO indenfor samme afstand fra mødestedet.

Ankenævnet har ikke tillagt det betydning, at de deltagende læger efter det oplyste kun i meget bergænset omfang har haft tidsmæssige muligheder for at benytte sig af Hotel Pullmans faciliteter. Det er derimod centralt for vurderingen af hotellet, hvorvidt det i almindeligt omdømme må anses for luksuriøst.

Ankenævnet kan tilslutte sig, at det ved fastsættelsen af sanktioner i forbindelse med Genzymes overtrædelse af Reklamekodeks § 13, stk. 7 bliver tillagt betydning, at Genzyme gennemførte sponsoratet i den oprindeligt anmeldte form trods Granskningsmandspanelet's indsigelser i høringsbrev af 30. januar 2012, jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI, § 1, stk. 3.

Ankenævnets afgørelse

Granskningsmandspanelet's afgørelse af 21. marts 2012 stadfæstes.

Genzyme pålægges en bøde på 40.000 kr. for overtrædelse af Reklamekodeks § 13, stk. 7, jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 5, stk. 1, litra c og § 1, stk. 3.

I tillæg til bøden pålægges Genzyme et gebyr på 20.000 kr., jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 7 (Ankesager) stk. 2.

