

AN-2012-2203, Fagligt arrangement, fortolkning af udtrykket "rimeligt niveau"

Ankenævnets sagsnr.:	AN-2012-2203
Afgørelsesdato:	21. juni 2012
Ankenævn:	Michael Clan (formand), Lars Almbloom, Strange Beck og Kim Dalhoff
Anke af afgørelse:	Aa-2012-1272 af 19. marts 2012
Klageemne:	Fagligt arrangement, fortolkning af udtrykket "rimeligt niveau", Reklamekodeks § 13, stk. 7 og 9.
Anket af:	Bristol- Myers Squibb Denmark, filial af Bristol-Myers Squibb AB, Sverige, Lyngby Hovedgade 98, 3, 2800 Lyngby, ("Bristol -Myers")

Denne sag vedrører Bristol-Myers anmodning om Ankenævnets stillingtagen til Granskningsmandspanelet's afgørelse i sag Aa-2012-1272 i relation til spørgsmål om gennemførelsen af arrangementet "Investigator Meeting".

Sagens omstændigheder

Den 2. marts 2012 anmelder Bristol-Myers et planlagt sponsorat af deltagelse i arrangementet i "Investigator Meeting", der afholdes i Barcelona i dagene 12. - 13. marts 2012.

Ved høringsbrev af 7. marts 2012 meddeler Granskningsmandspanelet Bristol-Myers, at man på det foreliggende grundlag finder sponsoratet stridende mod Lægemiddelindustriens kodeks vedrørende reklame mv. for lægemidler rettet mod sundhedspersoner ("Reklamekodeks"), § 13, stk. 7 og stk. 9, jf. § 2, stk.2, litra d. Granskningsmandspanelet henviser til, at overnatning i forbindelse med mødet finder sted på Hotel Pullman Barcelona Skipper. Hotellet fremstår som 5-stjernet, hvilket medfører at hotellet som udgangspunkt ikke kan anvendes til overnatning eller mødested i overensstemmelse med reglerne i Reklamekodeks, jf. § 13, stk. 7 og 9 og vejledningen hertil.

Ved brev af 16. marts 2012 oplyser Bristol-Myers bl.a., at arrangementet er planlagt efter en vurdering af Hotel Pullman Barcelona Skipper som et 4-stjernet hotel. På foranledning af henvendelsen fra Granskningsmandspanelet har man efterfølgende konstateret, at hotellet ifølge enkelte oversigter er angivet som et 5-stjernet hotel. Bristol-Mayer anser det således ikke for givet, at Hotel Pullman Barcelona Skipper nødvendigvis er at betragte som luksus eller ekstravagant. Uanset dette har virksomheden i lyset af henvendelsen fra Granskningsmandspanelet og egne interne undersøgelser valgt at ændre arrangementet til nye hoteller både for så vidt angår overnatning og mødeafholdelse.

Granskningsmandspanelet træffer afgørelse i sagen den 19. marts 2012 og fastholder, at det planlagte arrangement er i strid med Reklamekodeks § 13, stk. 7 og stk. 9. På baggrund af sagens omstændigheder pålægges Bristol-Myers en samlet bøde på 45.000 kr., jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 1, stk. 3 som følger: Bøde for overtrædelse af Reklamekodeks § 13, stk. 9, jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 5, stk. 1, litra c, og bøde for overtrædelse af Reklamekodeks § 13, stk. 7, jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 5, stk. 1, litra c.

Den 18. april 2012 anker Bristol-Myers Granskningsmandspanelets afgørelse.

Ankenævnet har opfordret Granskningsmandspanelet og Bristol-Myers til at komme med en udtalelse i sagen og supplere med eventuelle yderligere oplysninger. Ankenævnet har modtaget hørings svar fra Granskningsmandspanelet den 15. maj 2012. Ankenævnet har ikke modtaget kommentarer fra Bristol-Myers.

Bristol-Myers anbringender

Bristol-Myers gør i brev af 16. marts 2012 og ankemeddelelse af 18. april 2012 navnlig følgende gældende:

- Bristol-Myers interne regler er helt i tråd med Reklamekodeks, herunder at mødesteder og hoteller ikke må være luksusprægede, skal være af rimelig standard og ikke mere end 4 stjerner. Bristol-Myers har valgt at anmelde arrangementet for at være transparent, og har været i god tro med hensyn til, at arrangementet levede op til gældende interne og eksterne regler.

- Arrangementet er planlagt efter en vurdering af Hotel Pullman Barcelona Skipper som et 4-stjernet hotel. Der henvises til email-korrespondance fremsendt i kopi, hvoraf bl.a. følgende fremgår: "*Through the sourcing process, based on our research, the AAA and Mobil Star rating for this property is 4 Stars; however, the local Barcelona Hotel Association rates this hotel as a "5 Star - 4 Superior Star (Upscale)" property.*"

- Efterfølgende har Bristol-Myers konstateret, at hotellet i enkelte oversigter er angivet som 5-stjernet. Det er derfor ikke givet, at hotellet nødvendigvis er at betragte som luksus eller ekstravagant. Uanset dette har Bristol-Myers valgt at gennemføre arrangementet på et andet hotel, således at det med absolut sikkerhed er i overensstemmelse med de gældende regler på området.

- Da arrangementet de facto ikke blev gennemført på Hotel Pullman Barcelona Skipper, sætter Bristol-Myers spørgsmålstegn ved, hvorvidt virksomheden kan findes at have overtrådt Reklamekodeks §13, stk. 7 og stk. 9.

Granskningsmandspanelets anbringender

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

- Bristol-Myers har ikke dokumenteret, at de to amerikanske ratingvirksomheder AAA og Mobil Star har klassificeret Hotel Pullman Barcelona Skipper som et 4-stjernet hotel. GM har ikke selv kunne finde tilsvarende dokumentation herfor, eller at der er tvivl om angivelsen af klassifikationen af hotellet.

- Det har ingen indflydelse på Bristol-Myers ansvar efter Reklamekodeks, at mødested og hotel er booket

på vegne af Bristol-Myers af en tredjepart, Maxvantage Meeting Organizer. Det følger af Reklamekodeks § 3, stk. 2, litra e, at lægemiddelvirksomheder også er ansvarlige for de tredjeparter, som de kontraherer til at udføre arbejde på deres vegne, såsom rejsebureauer o.lign.

- Bristol-Myers har selv oplyst, at den lokale hotelorganisation i Barcelona klassificerer Hotel Pullman Barcelona Skipper som et 5-stjernet hotel med tilføjelsen "4 superior star (upscale)". Granskningsmandspanelet betragter den lokale hotelorganisations vurdering som sidestillet med en klassifikation fra HORESTA herhjemme.

- Samtlige øvrige angivelser af klassifikation for Hotel Pullman Barcelona Skipper, som Granskningsmandspanelet på tidspunktet for afgørelsen kunne finde offentligt tilgængeligt udtrykker samstemmende "5 stjerner", herunder Google's resumé fra hotellets egen hjemmeside (søg "Hotel Pullman Barcelona Skipper" på Google, se nedenfor og dokumenteret på sagen), men også fra Barcelona-tourist-guide.com, TimeOut.com, LonelyPlanet.com, Booking.com, BarcelonaHotelDesk.com m.fl., som angivet i Granskningsmandspanelet's afgørelse.

- Hotellet er omtalt som et luksushotel, fx på TabletHotels.com. Heraf fremgår at "... with its combination of sleek contemporary design and professional luxury-hotel service, it sets itself far apart from the average chain hotel". Hotellet er på Booking.com beskrevet som: "...5-stjernet luksus og en beliggenhed ved siden af Barcelonas olympiske havn. Hotellet ligger kun 100 m fra stranden og har gratis trådløs internetadgang og 2 udendørs swimmingpools. Værelserne på dette moderne hotel er rummelige og har fladskærms-tv og dvd-afspiller. De har alle elegant badeværelse med regnbruser. Pullman Skipper har swimmingpool på taget, hvorfra der er pragtfuld udsigt over byen og havet. Swimmingpoolen er opvarmet og åben hele året. Hotellet har desuden en stor terrasse med liggestole."

- Granskningsmandspanelet konkluderer på baggrund af en samlet vurdering, at Hotel Pullman Barcelona Skipper i almindeligt omdømme anses for luksuriøst, og stedet udgør derfor ikke repræsentation på et rimeligt niveau, jf. § 13, stk. 7, eller et mødested med almindelig standard niveau, jf. § 13, stk. 9. Som begge regler er formuleret, indebærer enhver vurdering et skøn, som foretages på baggrund af en samlet vurdering af alle de foreliggende oplysninger, herunder pris, beliggenhed, faciliteter, klassificering og alternative mødesteder til rådighed i lokalområdet. Det er Granskningsmandspanelet's opfattelse, at lægemiddelvirksomheder bør være tilbageholdende med at anvende hoteller og andre mødesteder, der på en lang række parametre signalerer luksus og/eller ekstravagance, særligt hvis egnede alternative mødesteder er til rådighed i lokalområdet.

- Det fremgår af både Vejledningen ad § 21, stk. 4 samt af Ankenævnets afgørelser (AN-2011-1480 og AN-2011-1927), at ENLI's kontrol baserer sig på de oplysninger, en lægemiddelvirksomhed har anmeldt. Det betyder, at virksomheden ikke undervejs i sagens behandling kan ændre på et anmeldt arrangement og derved bringe arrangementet i overensstemmelse med Reklamekodeks for dermed at undgå sanktion. Som Granskningsmandspanelet har anført i afgørelsen vil virksomhedens hurtige respons og ageren i en sag kunne tillægges betydning ved fastsættelsen af den konkrete sanktion. I anerkendelse af, at Bristol-Myers har ændret arrangementet for derved at sikre overholdelse af regelsættet, har Granskningsmandspanelet fastsat en samlet sanktion, der er lavere end Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI foreskriver, hvilket Granskningsmandspanelet har hjemmel til i § 1, stk. 3 i Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI.

Ankenævnets bemærkninger og konklusion

Som nævnt i Ankenævnets meddelelse af 21. september 2011 må der udvises betydelig forsigtighed ved valg af mødested, så der ikke kan rejses berettiget tvivl om, at mødestedet er underordnet det faglige formål. Som udgangspunkt vil det derfor ikke være i overensstemmelse med reklamekodeks § 13, stk. 9 at afholde faglige arrangementer på 5-stjernede hoteller. Tilsvarende vurdering gælder ved valg af overnatningssted, jf. Reklamekodeks § 13, stk. 7.

Ankenævnets egne undersøgelser bekræfter Granskningsmandspanelet's oplysninger, hvorefter Hotel Pullman Barcelona Skipper i de offentligt tilgængelige oplysninger om hotellets standard i alt overvejende grad fremtræder som et 5-stjernet hotel. I lyset heraf og på baggrund af en samlet vurdering af det materiale, der er fremlagt af Bristol-Myers og Granskningsmandspanelet kan Ankenævnet tilslutte sig, at anvendelsen af Hotel Pullman Barcelona Skipper er i strid med Reklamekodeks § 13, stk. 7 om repræsentation på et rimeligt niveau og Reklamekodeks § 13, stk. 9 om luksuriøse mødesteder.

Ankenævnet er desuden enig i, at ENLI's kontrol baseres på de oplysninger, lægemiddelvirksomheden anmelder. Virksomheden kan dermed ikke undgå eventuelle sanktioner ved en efterfølgende ændring af et planlagt arrangement. Ændringen vil dog kunne få betydning ved fastsættelse af sanktionerne, jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 1, stk. 3, således som det er sket i Granskningsmandspanelet's afgørelse i denne sag.

Det fremgår samtidig af sagen, at Bristol-Myers tidligere - inden for de seneste 2 år - har overtrådt Reklamekodeks § 13, stk. 7 (sag nr. Aa-2012-0349), hvorfor bødestørrelsen som udgangspunkt skal fordobles, jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 3, stk. 3

Ankenævnets afgørelse

Granskningsmandspanelet's afgørelse af 19. marts 2012 stadfæstes, idet bødestørrelsen forhøjes væsentligt under hensyntagen til, at der er tale om et gentagelsestilfælde, jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 3, stk. 3

Bristol-Myers pålægges en bøde for overtrædelse af Reklamekodeks § 13, stk. 7 og en bøde for overtrædelse af § 13, stk. 9, jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 5, stk. 1, litra c og d. På baggrund af sagens omstændigheder, herunder at Bristol-Myers efter anmeldelsen ændrede det planlagte møde- og overnatningssted, samt det forhold, at Bristol-Myers tidligere inden for de seneste 2 år har overtrådt den samme bestemmelse i Reklamekodeks, pålægges Bristol-Myers en samlet bøde på 70.000 kr., jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 1, stk. 3 og § 3, stk. 3.

I tillæg til bøden pålægges Bristol-Myers et gebyr på 35.000 kr., jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 7 (Ankesager) stk. 2.