

## **AN-2020-0248, sponsorat af flytransport og overnatning**

Ankenævnets sagsnr.:	AN-2020-0248
Afgørelsesdato:	2. marts 2020
Ankenævn:	Strange Beck (formand), Lars Almbloom, og Henrik Ullum
Anke af afgørelse:	Sag Ab-2019-5024 af 27. december 2019
Klageemne:	Reklamekodeks § 15, stk. 5, jf. § 13, stk. 7, sponsorat af flytransport og overnatning
Anket af:	Pfizer ApS, Lautrupvang 8, 2750 Ballerup, ("Pfizer")

Denne sag vedrører Pfizers anmodning om Ankenævnets stillingtagen til Granskningsmandspanelets afgørelse af 27. december 2019 i sag Ab-2019-5024 i relation til spørgsmål om sponsorat af transport og ophold for oplægsholdere ved et efteruddannelsesarrangement.

### **Sagens omstændigheder**

Den 22. november 2019 anmelder Pfizer et sponsorat til Herlev Hospital i tilknytning til afholdelsen af efteruddannelsesarrangementet "ALL Scientific Meeting" i marts 2020. Sponsoratet udtages efterfølgende til kontrol af Granskningsmandspanelet.

I sin afgørelse af 27. december 2019 finder Granskningsmandspanelet, at Pfizer har overtrådt Reklamekodeks § 15, stk. 5, jf. § 13, stk. 8 vedrørende forplejning, § 21, stk. 4 om manglende oplysning af sagen, samt § 15, stk. 5, jf. § 13, stk. 7 om transport og overnatning.

Vedrørende spørgsmålet om flytransport og overnatning - som Pfizers anke af afgørelsen er be-

grænset til - oplyses under sagen blandt andet følgende:

Af budgettet for arrangementet fremgår, at sponsoratet dækker flytransport til én oplægsholder fra Europa, én oplægsholder fra Aarhus samt én oplægsholder fra USA. Oplægsholder fra USA tilbydes flytransport på business class til i alt 64.000 kr. I høringsvar af 11. december 2019 oplyser Pfizer, at det har været et ønske fra oplægsholder fra USA at ankomme så tæt på mødestart som muligt, da tidligere ankomst vil kræve flere fridage fra pågældendes arbejde. På grund af ankomst så tæt på mødestart, lange transporttid (14 timer), samt for at sikre, at oplægsholder er klar og veludhvilet til selve oplægget, er det vurderet, at det vil være rimeligt at tilbyde business class. Pfizer oplyser endvidere, at business class er tilladt til oversøiske rejser i henhold til amerikanske regler, og det derfor vil være svært at tiltrække internationale oplægsholdere, såfremt dette ikke imødekommes. Der tilbydes økonomiklasse til danske og europæiske oplægsholdere. I afgørelsen af 27. december 2019 anfører Granskningsmandspanelet blandt andet, at vejledningen - bl.a. vedrørende konsulenter mulighed for at rejse på business class - er revideret i foråret 2019 (jf. orientering herom i nyhedsbrev af 10. maj 2019). Ændringen er sket efter ENLI af Lægemiddelstyrelsen blev gjort bekendt med, at man ikke pr. automatik kunne tilbyde business class på alle oversøiske rejser, men at det måtte komme an på en konkret vurdering. Efter en konkret vurdering i denne sag finder Granskningsmandspanelet ikke, at der på det oplyste grundlag er omstændigheder, der kan begrunde business class på hjemturen for oplægsholderen fra USA.

Ifølge dagsordenen for "ALL Scientific Meeting" starter arrangementet med velkomst og sandwich kl. 13.00, og det faglige møde slutter ca. kl. 18.15. Herefter afholdes en reception. Det fremgår af det fremsendte budget, at der tilbydes overnatning til de tre oplægsholdere, der rejser fra henholdsvis Europa, Aarhus og USA. Det fremgår ikke af anmeldelsen fra Pfizer på hvilket hotel oplægsholderne skal overnatte eller begrundelse for, at der tilbydes overnatning til oplægsholderne fra Europa og Aarhus. I et høringsvar af 11. december 2019 oplyser Pfizer blandt andet følgende: *"Der er ikke ved tilsagn om støtte foretaget valg af overnatningssted, men for alle oplægsholdere, hvor overnatning vil være nødvendigt, vil dette ske på et 4-stjernet hotel i nærheden af mødestedet. For oplægsholder fra Europa samt Aarhus, vil overnatning afhænge af, om det vil være muligt at booke et fly hjem direkte efter mødet. Posterne til overnatning, er derfor kun i tilfælde af, at flyafgange nødvendiggør en overnatning efter mødet. Eventuel overnatning vil som angivet ovenfor foregå på et 4-stjernet hotel i overensstemmelse med ENLIs regler."* I afgørelsen af 27. december 2019 anfører Granskningsmandspanelet blandt andet, at det ikke er oplyst under sagen, hvorvidt det er muligt for oplægsholderne at rejse hjem med fly eller tog direkte efter det faglige arrangements afslutning kl. 18.15. Da Pfizer i høringsvaret ikke har oplyst, hvorfor overnatning er nødvendig eller på anden vis har fremsendt dokumentation for, at Pfizer inden bindende tilsagn om sponsorat blev afgivet havde sikret sig, at overnatning var nødvendig, finder Granskningsmandspanelet, at den tilbudte overnatning til den europæiske og danske oplægsholder er i strid med Reklamekodeks § 15, stk. 5, jf. 13, stk. 7.

Ved afgørelsen af 27. december 2019 pålægges Pfizer følgende sanktioner: pålæg om at aflyse eller ændre sponsoratet, så det er i overensstemmelse med reglerne på området, jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 1, stk. 1; påtale for overtrædelse af Reklamekodeks § 21, stk. 4, jf.

Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 2, stk. 1; bøde på 50.000 kr. for overtrædelse af Reklamekodeks § 15, stk. 5, jf. § 13, stk. 7, (transport og overnatning), jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 5, litra c), og en bøde på 30.000 kr. for overtrædelse af Reklamekodeks § 15, stk. 5, jf. § 13, stk. 8, (forplejning), jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 5, litra c).

Den 21. januar 2020 anker Pfizer Granskningsmandspanelet's afgørelse af 27. december 2019 for så vidt angår spørgsmålet om overtrædelse af Reklamekodeks § 15, stk. 5, jf. § 13, stk. 7 (transport og overnatning).

Ankenævnet har anmodet Granskningsmandspanelet om at fremkomme med eventuelle bemærkninger og supplerende oplysninger i forbindelse med anken. Granskningsmandspanelet har fremsendt sine bemærkninger ved brev af 4. februar 2020.

### **Pfizers anbringender**

Pfizer gør i anken af 21. januar 2020 navnlig følgende gældende:

#### Flytransport til oplægsholder fra USA:

- Det fremgår af Vejledning til Reklamekodeks samt Granskningsmandspanelet's afgørelse af 27. december 2019, at logistiske forhold kan begrunde rejse på højere klasse end "udvidet" økonomiklasse. Granskningsmandspanelet skriver i deres afgørelse, at der ikke er oplyst omstændigheder, der kan begrunde business class på hjemrejsen for konsulenten. Pfizer er ikke enig i denne del af afgørelsen. Der er i forbindelse med høringsvar af 11. december 2019 fremsendt en oversigt over flytider. Heraf fremgår det, at oplægsholder efter mere end 14 timers flyvetur, alene opholder sig i Danmark i 27 timer, hvorefter hjemrejsen tager mere end 17 timer. Der er altså tale om lange rejsetider, der tilmed overstiger antal timer i Danmark. Der er i tillæg til den komprimerede og lange rejsetid en tidsforskel på 7 timer mellem København og Houston, der betyder at oplægsholder, ud over træthed efter to lange flyvninger, risikerer jetlag. Dette bør også indgå i vurderingen af hvornår business class kan tilbydes. Ud fra en rimelighedsbetragtning og under hensyntagen til, at der er tale om en konsulent, er det Pfizers opfattelse, at sådanne logistiske forhold i høj grad gør sig gældende i den konkrete sag og vi ønsker derfor Ankenævnets vurdering af sagen.

Pfizer beder derudover om Ankenævnets stillingtagen til følgende i relation til konsulenters flyrejse:

- Vil en flyrejse af længere varighed (i den konkrete sag henholdsvis 14 timer på udrejse og 17 timer på hjemrejse), alene kunne udgøre sådanne forhold, at business class kan tilbydes? hvis nej,
- Vil lange flyrejser, kombineret med ophold af kort varighed, hvor ud- og hjemrejse sker i umiddelbar forlængelse af arrangementer udgøre forhold, der kan begrunde business class?

#### Overnatning:

- Af Vejledning til Reklamekodeks § 13, stk. 1 fremgår følgende: *”Da nogle virksomheder giver tilsagn om sponsorat op til 1 år før arrangementet afholdes, stiller ENLI ikke krav om, at oplysninger om f.eks. repræsentation (mad/drikke/hotel/transport) skal være et eksakt navn, adresse og pris for hotel, fly og afgangstidspunkt. ENLI accepterer således, at virksomheden i forbindelse med anmeldelse af sponsoratet blot angiver rammen for repræsentationen [egen fremhævnin], f.eks. at hotellet maksimalt er 4-stjernet og maksimalt koster X kr. pr. nat, eller at fly bookes på økonomiklasse med ankomst og afgang så tæt på arrangementets start- og sluttidspunkt som muligt.”*

- Da de endelige hjemrejsetider for oplægsholdere ikke var fastlagt på tidspunkt for tilsagn og indsendelse af høringsvar, har det ikke været muligt at dokumentere disse eller nødvendigheden heraf. Dog har Pfizer i sit høringsvar af 11. december 2019 forklaret, at overnatning kun vil blive tilbudt, hvis det ikke vil være muligt at booke et fly hjem direkte efter mødet. Posterne til overnatning, er derfor kun i tilfælde af, at flyafgange nødvendiggør en overnatning efter mødet. Budgetter er netop et estimat over potentielle omkostninger og ikke faktiske omkostninger. Pfizer har dermed med sit tilsagn givet mulighed for, at oplægsholdere kunne få en overnatning, men kun inden for rammerne af ENLIs regler, hvilket Pfizer vurderer at være i overensstemmelse med ovenfor anførte vejledning omkring ramme for sponsorat.

#### **Granskningsmandspanelets anbringender**

Granskningsmandspanelet gør i høringsvar af 4. februar 2020 navnlig følgende gældende:

#### Transport:

- Pfizer har modtaget en bøde som følge af overtrædelse af Reklamekodeks § 15, stk. 5, jf. § 13, stk. 7, da sponsoratet dækker flytransport på business class på hjemturen for en amerikansk oplægsholder, uden at der er oplyst særlige omstændigheder herfor. Pfizer har i ankeskrivelsen fremført, at det er en særlig logistisk omstændighed, at der er tale om flyvetider af længere varighed, kort ophold i Danmark samt risiko for jetlag. Det fremgår af vejledningen til Reklamekodeks § 15, stk. 5, at business class alene kan tilbydes, hvis oplægsholder er kørestolsbruger el.lign. Derudover accepterer Granskningsmandspanelet, at business class kan tilbydes, hvis særlige forhold begrundes dette.

- Som det fremgår af afgørelsen, har Granskningsmandspanelet i foråret 2019 revideret sin vejledning bl.a. vedrørende konsulenter mulighed for at rejse på business class, som også orienteret om i nyhedsbrev af 10. maj 2019. Ændringen er sket efter ENLI af Lægemiddelstyrelsen blev gjort bekendt med, at man ikke pr. automatik kunne tilbyde konsulenter at flyve på business class på alle oversøiske rejser, men at det måtte bero på en konkret vurdering. Som følge af Lægemiddelstyrelsen restriktive fortolkning af transport på ”rimeligt niveau”, herunder at business class ikke pr. automatik kan tilbydes, uanset der er tale om flyrejser af længere varighed, finder

Granskningsmandspanelet ikke, at flyvetider af længere varighed, kort ophold i Danmark samt risiko for jetlag opfylder kriterierne for, at der foreligger særlige omstændigheder, der undtagelsesvis kan berettigede flyvning på business class. Derudover har Granskningsmandspanelet tillagt det vægt, at den amerikanske oplægsholder ankommer sent lørdag aften (ankomst kl. 22.41 i Houston), og derfor har søndagen til at hvile ud, inden en ny arbejdsuge begynder. Granskningsmandspanelet fastholder derfor, at der ikke foreligger tilstrækkelig begrundelse for, at den amerikanske oplægsholder kan flyve retur til USA på business class.

Overnatning:

- Pfizer har modtaget en bøde som følge af overtrædelse af Reklamekodeks § 15, stk. 5, jf. § 13, stk. 7, da der tilbydes overnatning til alle oplægsholdere efter mødets afslutning kl. 18.15, uden at der er oplyst særlige omstændigheder herfor. Som det fremgår af ankeskrivelsen, har Pfizer først efter henvendelse fra Granskningsmandspanelet undersøgt forholdene omkring arrangørens tilbud om overnatning til oplægsholderne, herunder på hvilket hotel overnatningen finder sted. Da virksomhederne ikke kan forvente, at arrangøren er bekendt med ENLIs regler (herunder hvornår det er i overensstemmelse med reglerne at tilbyde overnatning, og niveauet for dette), påhviler det virksomhederne forud for et bindende tilsagn om sponsorat at sikre sig, at virksomhedens penge går til aktiviteter, der er i overensstemmelse med Reklamekodeks regler. I det konkrete tilfælde har virksomheden ikke inden bindende tilsagn sikret sig, at der ville ske overnatning på et maksimalt 4-stjernet hotel eller indhentet begrundelse for den tilbudte overnatning. Pfizer anfører, at det ikke var muligt at få oplyst, hvilke oplægsholdere, der ville få tilbudt overnatning, da transport ikke var planlagt på tidspunktet for bindende tilsagn. Granskningsmandspanelet finder ikke, at det kan forventes, at arrangøren kender til ENLIs regler, og det er derfor virksomhedens pligt at sikre sig, at sponsoratet anvendes i overensstemmelse med Reklamekodeks regler. Virksomheden kunne med fordel i kontrakten med arrangøren have sikret sig, at deres sponsorat alene kunne bruges til oplægsholdernes overnatning i de tilfælde, hvor det ikke var muligt for oplægsholderne at rejse hjem med fly eller tog direkte efter det faglige arrangements afslutning kl. 18.15. Alternativt kunne virksomheden afvente deres bindende tilsagn til transporten var planlagt, således at virksomheden på egen hånd kunne foretage rimelighedsvurderingen af den tilbudte overnatning.

- Pfizer anfører i ankebrevet blandt andet følgende: *"Budgetter er netop et estimat over potentielle omkostninger og ikke faktiske omkostninger. Pfizer har dermed med sit tilsagn givet mulighed for, at oplægsholdere kunne få en overnatning, men kun inden for rammerne af ENLIs regler, hvilket Pfizer vurderer, at være i overensstemmelse med ovenfor anførte vejledning omkring rammerne for sponsorat."* Granskningsmandspanelet finder det underordnet, hvorvidt omkostningerne til et arrangement alene foreligger som forventede udgifter i form af et budget eller som faktisk afholdte udgifter, da det er virksomhedens intention, der er afgørende, jf. Reklamekodeks § 21, stk. 4. Af vejledningen til Reklamekodeks § 21, stk. 4, fremgår blandt andet: *"Det følger af ENLIs sagsbehandlingsregler, at det er den anmeldte dokumentation, der efterprøves. Alt relevant materiale skal således være vedlagt i anmeldelsen til ENLI. Det vil kunne medføre en administrativ påtale, hvis ENLI skal efterspørge dokumentation for at kunne gennemføre stikprøvekontrollen og dermed overholdelsen af Reklamekodeksets regler. Det vil således være de faktiske forhold på tidspunktet for anmeldelsen, der er udgangspunktet for en vur-*

*dering af, om regelsættet er overholdt. Virksomheden skal derfor på forespørgsel fra ENLI kunne dokumentere, at de pågældende forhold ligger forud for anmeldelsen til ENLI. Det betyder også, at lægemiddelvirksomheden ikke undervejs i sagsbehandlingen kan ændre på et anmeldt materiale og derigennem bringe det i overensstemmelse med regelsættet for derved at undgå en sanktion. Denne forståelse er tiltrådt af Ankenævnet den 23. november 2011 med afgørelserne i AN-2011-1927 samt AN-2011-1480.”*

- Granskningsmandspanelet er opmærksom på, at arrangøren ikke altid har foretaget en konkret bestilling af transport og overnatning, når der søges sponsorater, da disse ofte søges lang tid før arrangementet afholdes. Dog er det Granskningsmandspanelet opfattelse, at virksomheden allerede på dette tidspunkt er forpligtet til at sikre sig, at deres penge anvendes i overensstemmelse Reklamekodeks regler, således at dette ansvar ikke overlades til arrangøren. Såfremt virksomheden ikke inden bindende tilsagn sikrer sig, at alle regler overholdes, er virksomheden uden mulighed for at kontrollere, hvorvidt arrangøren efterfølgende overholder reglerne i Reklamekodeks.

#### **Ankenævnets bemærkninger og konklusion**

Det fremgår af Reklamekodeks § 15, stk. t, jf. § 13, stk. 7, at transport af en sundhedsperson, der er engageret til som konsulent at levere en faglig ydelse, skal ske på et ”rimeligt niveau”, jf. også Vejledningen til Reklamekodeks, side 59. Flyrejser til sådanne konsulenter skal som hovedregel ske på økonomiklasse eller ”udvidet” økonomiklasse. På baggrund af en konkret vurdering af logistik, pris, klasse og eventuelle alternative løsninger kan dette udgangspunkt dog fraviges. Lægemiddelstyrelsen har markeret en restriktiv fortolkning af kriteriet ”rimeligt niveau”, således at oversøiske og andre langvarige rejser ikke i sig selv er tilstrækkeligt til, at der kan tilbydes rejse på en højere klasse.

I den foreliggende sag finder Ankenævnet, at de konkrete omstændigheder undtagelsesvis taler for en fravigelse af hovedreglen, således at hjemrejsen kan finde sted på en højere niveau end økonomiklasse (herunder ”udvidet økonomiklasse”). Der er i denne forbindelse foretaget en samlet vurdering af rejsens tidsmæssige udstrækning, tidsforskellen mellem København og Houston, opholdets varighed og den efterfølgende restitutionstid. Forløbet må forventes at blive belastende for konsulenten, der efter det oplyste alene skal opholde sig i Danmark i 27 timer efter en flyrejse på 14 timer og efterfølgende hjemrejse på 17 timer (inklusiv en tidsforskel på 7 timer), hvorefter der kun vil være godt et døgn til restitution, inden den pågældende atter skal møde på arbejde. Ved afgørelsen har Ankenævnet lagt til grund, at konsulentens tilstedeværelse på dennes arbejdsplads vil være påkrævet allerede dagen efter hjemkomsten, og at der ikke vil kunne findes billigere alternativer på et højere niveau end økonomiklasse (herunder ”udvidet økonomiklasse”) end det i budgettet foreslåede.

Grundlaget for vurdering af tilbuddet om overnatning til oplægsholderne efter mødets afslutning er den anmeldte dokumentation, idet alt relevant materiale skal være vedlagt anmeldel-

sen, jf. Reklamekodeks § 21, stk. 4 og bemærkningerne hertil i Vejledningen. Ankenævnet kan tilslutte sig, at den tilbudte overnatning er i strid med Reklamekodeks § 15, stk. 5, jf. § 13, stk. 7, idet Pfizer ikke har oplyst, hvorfor overnatning er nødvendig eller på anden vis har fremsendt dokumentation for, at Pfizer - inden bindende tilsagn om sponsorat blev afgivet - har sikret sig, at overnatning er nødvendig, jf. afgørelsen af 27. december 2019. Som nævnt af Granskningsmandspanelet i høringsvar af 4. februar 2020 er lægemiddelvirksomheder forpligtet til senest på tidspunktet for afgivelse af bindende tilsagn om et sponsorat at sikre sig, at sponsorbeløbet vil blive anvendt i overensstemmelse med Reklamekodeks, således at dette ansvar ikke overlades til arrangøren.

### **Ankenævnets afgørelse**

Granskningsmandspanelets afgørelse af 27. december 2019 omgøres for så vidt angår spørgsmålet om sponsorat af flytransport for en oplægsholder fra USA, idet de konkrete omstændigheder undtagelsesvis kan begrunde flytransport på et højere niveau end økonomiklasse (herunder "udvidet økonomiklasse").

Granskningsmandspanelets afgørelse stadfæstes i relation til spørgsmålet om tilbud om overnatning for oplægsholderne efter mødets afslutning.

Bøden pålagt Pfizer for overtrædelsen af Reklamekodeks § 15, stk. 5, jf. § 13, stk. 7 (transport og overnatning) ændres fra 50.000 kr. (+ moms) til 30.000 kr. (+ moms jf. Sanktions- og gebyrregulativ for ENLI § 5, litra c).