

De Commissie voor de Aanprijzing van Veterinaire Producten (hierna: de Commissie) heeft het navolgende overwogen en beslist naar aanleiding van de klacht (CAVP-nummer: 2014-1) op de voet van artikel 4.1 van het Reglement van de Commissie Aanprijzing Veterinaire Producten (verder: het Reglement) van:

BAYER B.V.

gevestigd te Mijdrecht,
hierna: Bayer,
gemachtigde: mr. B.H.L. Kleise,

met betrekking tot uitingen van geneesmiddelenreclame voor Vectra 3D spot-on oplossing voor honden (hierna: Vectra 3D) van:

CEVA SANTÉ ANIMALE B.V.

gevestigd te Naaldwijk,
hierna: Ceva,
gemachtigde: mr. M.D.B. Schutjens.

1. Het verloop van de procedure

1.1 De Commissie heeft kennis genomen van:

- het klaagschrift van Bayer d.d. 30 juni 2014 met de volgende bijlagen:
 - SPC van Vectra 3D;
 - brochure 'Protect the love' van Ceva;
 - foto van de Blow up van de Vectra 3D applicator, tevens folderrek voor de brochure 'Protect the love';
 - foto van de poster 'Protect the love';
 - foto van de productdisplay met Vectra 3D producten en de LCD-display van Vectra 3D met instructiefilm;
 - stills uit de instructiefilm van Vectra 3D;
 - advertorial van Ceva "Dierenarts of ondernemer?";
 - screenshots van enkele websites van dierenklinieken;
- het verweerschrift van Ceva van 21 juli 2014 met de volgende bijlagen:
 - foto's van productdisplays in verschillende dierenklinieken;
 - foto's van materialen van andere producenten dan Ceva (Bayer, MSD, Zoetis)
 - screenshots internetverkoop UDA-producten Bayer;
 - overzicht verkoopcijfers antiparasitaire producten Q1-2013 versus Q1-2014;
- de brief van Bayer van 4 augustus 2014 met de volgende, aanvullende bijlagen:
 - bevindingen praktijkbezoeken 15 mei t/m 15 juli 2014;
 - beslissing van de Belgische Commissie voor Veterinaire Deontologie van 23 juni 2014;
 - Persbericht Ceva van 23 juli 2014, "Mid-year results – Ceva attracts strong investor support for 4th LMBO and returns to double-digit growth i First 6 months of 2014".

1.2 De Commissie heeft de klacht behandeld ter zitting van 11 augustus 2014 te Amsterdam. Namens Bayer waren aanwezig mevrouw E. Henny (Legal & Compliance Counsel) en mevrouw C. IJzermans (Product Manager OTC), vergezeld door mevrouw mr. B.H.L. Kleise, advocaat te Rotterdam. Namens Ceva waren aanwezig de heer D. Brandsen (Sales Manager Benelux) en de heer T. Waelbers (Technical Manager Benelux), vergezeld door mevrouw mr. M.D.B. Schutjens, advocaat te Tilburg. Ter zitting hebben partijen hun standpunten mondeling laten toelichten door de advocaten aan de hand van overgelegde schriftelijke pleitaantekeningen.

2. De vaststaande feiten

- 2.1 Voor haar beslissing gaat de Commissie uit van de volgende, tussen partijen niet in geschil zijnde, feiten.
- 2.2 Ceva brengt het diergeneesmiddel Vectra 3D op de markt, dat uitsluitend op diergeneeskundig voorschrift verkrijgbaar is (UDA). Het middel bevat drie werkzame stoffen, zijnde dinotefuran, pyriproxyfen en permethrin. Vectra 3D is een spot-on oplossing voor honden, welke verkrijgbaar is voor honden met een gewicht van 1,5-4 kg, 4-10 kg, 10-25 kg, 25-40 kg en meer dan 40 kg. De spot-on oplossing wordt geleverd in een applicator (pipet) met behulp waarvan het middel kan worden toegediend. Voor elk van de genoemde gewichtsklassen is een afzonderlijke pipet met toepasselijke doseringssterkte beschikbaar. Vectra 3D wordt toegepast bij honden voor het behandelen en voorkomen van infestaties met vlooien en teken en voor het weren van zandvliegen, muggen en stalvliegen.
- 2.3 Bayer brengt diverse geneesmiddelen op de markt tegen uitwendige parasieten, zoals Advantix (vrij verkrijgbare spot-on oplossing in een pipet voor honden tegen vlooien, teken, zandvliegen, muggen, stalvliegen en bijtende luizen), Advantage (vrij verkrijgbare spot-on oplossing in een pipet voor honden tegen vlooien en andere uitwendige parasieten), Advocate (UDA spot-on oplossing in een pipet voor honden, katten en fretten tegen onder meer vlooien), Seresto (vrij verkrijgbare halsband voor honden met de werkzame bestanddelen imidacloprid en flumethrine tegen teken, vlooien en andere uitwendige parasieten), Bolfo en Kiltix (vrij verkrijgbare halsbanden voor honden met de werkzame bestanddelen propoxur respectievelijk propoxur en flumethrine tegen teken en vlooien). Deze diergeneesmiddelen vormen directe concurrenten van Vectra 3D.
- 2.4 Ceva heeft de volgende materialen verspreid onder dierenartsen:
 - i) Een op consumenten gerichte folder, getiteld 'Protect the love', met informatie over verschillende soorten parasieten waar honden last van kunnen hebben, alsmede informatie over de behandeling en bestrijding daarvan (hierna: de consumentenfolder). Hieronder zijn het voorblad, de tweede pagina en de laatste pagina van de consumentenfolder afgebeeld.

Protect the love

Wacht niet tot ze bijten...

Bye bye.

CEVA

Tekenen tijdens de wandeling?

Teken voeden zich eerst op vogels, muizen, konijnen en ratten (tussengastheren); hierbij kunnen ze besmet raken met ziektes.

Teken hebben verschillende gastheren achter elkaar.

Besmette teken dragen via hun speeksel ernstige ziektes over van de ene naar de andere gastheer.

Uw hond is vaak de eindgastheer van de besmette teek.

Vraag uw dierenarts een product dat:

- ♥ voorkomt dat teken uw hond bijten
- ♥ teken afweert en doodt
- ♥ uw hond een volledige maand beschermt

CEVA

Vaarwel.

Adieu.

Bye bye.

Over en uit.

Ciao.

The end.

CEVA

ii) Een 'blow up' van de door Ceva gebruikte applicator, tegen de achtergrond van een groot hart (hierna: de blow up). De blow up dient als houder voor de onder i) beschreven consumentenfolder (hieronder links afgebeeld).



iii) Een poster met een afbeelding van de door Ceva gebruikte applicator en de tekst "Protect the love" (hierna: de poster; hierboven rechts afgebeeld).

iv) Een productdisplay, die ruimte biedt voor de verpakkingen van de vijf verschillende doseringen Vectra 3D, voorzien van een paarse banner met de tekst "Bye bye" en silhouetten van de door Vectra 3D bestreden parasieten (hierna: de productdisplay; hieronder afgebeeld).



v) een LCD-scherm, voorzien van een frame met daarop afgebeeld de applicator van Vectra 3D en silhouetten van de door Vectra 3D bestreden parasieten (hierna: het LCD-scherm; hierboven afgebeeld op de foto naast de productdisplay). Het (geluidloze) filmpje dat op het LCD-scherm wordt gedraaid toont een animatie met instructies voor de toepassing van Vectra 3D.

2.5 Alle voornoemde materialen zijn in dezelfde paarse kleurstelling opgemaakt en voor de tekst is bij alle materialen gebruik gemaakt van hetzelfde lettertype.

2.6 In het AUV relatiemagazine VPI van juni 2014 heeft Ceva een advertorial geplaatst met de titel "Dierenarts of ondernemer?". De advertorial bevat een afbeelding van de onder iii) beschreven poster en, onder meer, de volgende passages:

"In deze dynamische markt is het voor dierenartsen van groot belang om hun positie te behouden of te verstevigen. Door een wildgroei aan verkooppunten zoals dierenspeciaalzaken, supermarkten en online petshops moet de huidige dierenarts tegenwoordig steeds meer over ondernemerskwaliteiten gaan beschikken. Om uw praktijk rendabeler te maken is het dan ook van groot belang dat u zich duidelijk onderscheidt van de concurrentie met uw kennis en kunde. Bij deze uitdaging wil en kan Ceva u adviseren.

(...)

Ceva heeft een kant en klare toolbox om uw huidige beleid onder de loep te nemen, het beschikbare potentieel in kaart te brengen, de opportuniteiten te beoordelen en samen met

u een plan van aanpak op te stellen. Een strategie kan zijn om producten actiever te gaan verkopen zodat uw klanten uw praktijk gaan zien als een makkelijk en professioneel aankoopspunt voor alle producten (ook OTC). Daardoor zullen uw klanten op regelmatige basis terugkomen.

Bij de verkoop van producten, kunt u in Ceva een creatieve partner vinden. Als dierenarts kunt u bovendien een beroep doen op onze marketingervaring. Zo kunnen wij bijvoorbeeld helpen bij het aankleden van wachtruimte en balie of door middel van posters, videofilmpljes, apps, banners, nieuwsbrieven en consumentenfolders de vraag naar uw expertise stimuleren. Tevens hebben wij marketing ervaring om uw online activiteiten te verder te ontplooiën.”

3. Het verzoek

3.1 Bayer verzoekt de Commissie om aan Ceva de volgende maatregelen op te leggen:

a) het bevel iedere vorm van publieksreclame voor Vectra 3D met onmiddellijke ingang te (doen) staken en gestaakt te (doen) houden;

b) het bevel alle materialen die publieksreclame vormen voor Vectra 3D, waaronder in ieder geval de materialen bedoeld in deze klacht, met onmiddellijke ingang na datum van de uitspraak terug te halen bij alle ontvangers die beschikken over deze materialen (dierenartsenpraktijken), zodanig dat binnen vijf werkdagen na datum van de uitspraak alle materialen uit de markt zijn teruggehaald;

c) het bevel aan alle dierenartsen die beschikken over de in deze klacht bedoelde materialen binnen twee werkdagen na datum van de uitspraak een brief met een rectificatie te verzenden, op het normale briefpapier van Ceva in normale opmaak/lettergrootte en zonder toevoeging in woord of beeld of enigerlei begeleidend commentaar, met de door Bayer in het verzoekschrift geformuleerde tekst, althans (subsidiar) een door de Commissie geformuleerde tekst, althans (meer subsidiar) een door de Commissie geformuleerd bevel dat ertoe strekt in de toekomst nakoming door Ceva van de Code te waarborgen;

d) veroordeling van Ceva tot vergoeding van de kosten van de procedure overeenkomstig artikel 9 lid 1 van het Reglement.

3.2 Ter onderbouwing van haar verzoeken stelt Bayer dat Ceva handelt in strijd met het in artikel 4.1 van de Code voor de aanprijzing van veterinaire producten (hierna: de Code) neergelegde verbod op aanprijzing aan het publiek van diergeneesmiddelen die uitsluitend op recept van de dierenarts mogen worden verstrekt. Bayer meent dat de onder 2.4 genoemde materialen wat betreft uiterlijk, opmaak en inhoud onmiskenbaar zijn gericht op particuliere gebruikers van Vectra 3D, de consumenten. Dit blijkt volgens Bayer onder meer uit de in de consumentenfolder gebruikte bewoordingen, de vormgeving, het feit dat vrijwel alle materialen een afbeelding van de gepatenteerde applicator van Vectra 3D bevat en alle materialen voorzien zijn van het logo van Ceva. Bayer stelt voorts dat de inhoud en presentatie van de materialen, mede door de bewoordingen die daarin zijn gebruikt, wervend en aanprijzend voor Vectra 3D zijn.

Subsidiar, voor zover de Commissie van oordeel mocht zijn dat geen sprake is van publieksreclame maar van informatie, dan voldoen de materialen volgens Bayer niet aan de Nadere voorwaarden voor toegestane publieksinformatie voor receptplichtige diergeneesmiddelen.

- 3.3 Ceva heeft gemotiveerd verweer gevoerd tegen de klacht en de verzoeken van Bayer. De Commissie zal, voor zover nodig, bij de beoordeling op de verweren van Ceva ingaan.

4. De beoordeling

- 4.1 Ter beoordeling ligt voor of de onder 2.4 genoemde materialen zijn aan te merken als publieksreclame voor Vectra 3D, een receptplichtig diergeneesmiddel, hetgeen verboden is op grond het bepaalde in artikel 4.1 van de Code. Artikel 4.1 van de Code bepaalt:

“4.1 Het is verboden om een diergeneesmiddel aan te prijzen aan het publiek in geval dat het diergeneesmiddel uitsluitend op recept van een dierenarts mag worden verstrekt, dan wel psychotrope stoffen of verdovende middelen bevat welke onder de verdragen van de Verenigde Naties van 1961 en 1971 vallen.”

In de Toelichting op artikel 4.1 van de Code staat vermeld:

“Dit verbod strekt zich ook uit over reclame voor receptplichtige diergeneesmiddelen die dierenartsen in de wachtkamer of via hun internetsite maken richting particuliere diereigenaren.”

- 4.2 De Commissie stelt bij de beoordeling voorop dat de materialen in onderlinge samenhang moeten worden beschouwd. Voldoende duidelijk is immers geworden, ook uit de onder 2.6 geciteerde tekst van de advertorial, dat alle materialen bedoeld zijn om in de wachtkamer te worden neergezet of opgehangen, althans dat de materialen in de praktijk door dierenartsen in de wachtkamer worden gebruikt. Het publiek, in dit geval de particuliere huisdierbezitter, zal de materialen dan ook doorgaans direct naast elkaar te zien krijgen. In dat verband merkt de Commissie op dat deze campagne, die volgens Ceva is gericht op dierenartsen en heeft te gelden als een voorlichtingscampagne, als bijkomend gevolg heeft dat de dierenarts ertoe wordt aangezet het verbod van artikel 4.1 van de Code te overtreden.
- 4.3 De eerste vraag die beantwoord dient te worden, is of de materialen door het publiek in verband zullen worden gebracht met Vectra 3D. Ceva ontkent dat dit het geval zal zijn, en wijst er in dat verband op dat geen van de materialen, met uitzondering van het LCD-scherm met instructiefilm die volgens Ceva pas dient te worden gebruikt nadat het diergeneesmiddel Vectra 3D is voorgeschreven, de merknaam Vectra 3D bevat. Op de materialen staat weliswaar steeds de gepatenteerde applicator van Vectra 3D afgebeeld, maar deze is volgens Ceva nog te kort op de markt om door het publiek als zodanig herkend te worden. De consumentenfolder en de poster zijn volgens Ceva wel op het publiek gericht, maar maken deel uit van een ‘awareness’-campagne om het publiek in algemene zin alert te maken op de risico’s van de in de consumentenfolder besproken parasieten.
- 4.4 De Commissie volgt Ceva niet in haar verweer en is van oordeel dat de materialen wel degelijk door het publiek in verband zullen worden gebracht met Vectra 3D. Ceva heeft ervoor gekozen om alle materialen in dezelfde stijl op te maken, te weten in een paarse kleurstelling en met hetzelfde lettertype. Ceva heeft onvoldoende gemotiveerd weersproken dat de productdisplay doorgaans in de wachtkamer of bij de balie van de dierenartspraktijk wordt geplaatst, en derhalve zichtbaar is voor het publiek. De productdisplay, die de verpakkingen van Vectra 3D bevat, is voorzien van een banner

in dezelfde paarse kleur als de andere materialen, met de tekst 'Bye bye'. Deze slogan wordt, in hetzelfde lettertype, op alle materialen gebruikt. Daarnaast wordt op alle materialen de door Ceva gepatenteerde applicator getoond. Weliswaar staat de merknaam Vectra 3D niet op de applicator (met uitzondering van de applicator op de lijst van het LCD-scherm), maar door de kenmerkende vorm van de applicator en het feit dat de applicator ook prominent wordt getoond op de verpakkingen van Vectra 3D, die doorgaans in de productdisplay en dus zichtbaar voor het publiek aanwezig zullen zijn in de wachtkamer van de dierenartspraktijk, zal de gemiddelde consument snel de link leggen tussen de applicator en Vectra 3D. De paarse kleur die voor de materialen is gebruikt komt ook, als enige gemeenschappelijke kleur, terug op de in verschillende kleurstellingen uitgevoerde verpakkingen van Vectra 3D. Voorts is naar het oordeel van de Commissie bepaald aannemelijk dat het publiek, vanwege de opvallende presentatie van de materialen, de folder zal relateren aan een bepaald merk parasietenbestrijder en de dierenarts zal vragen naar "de vlooienbestrijder die bedoeld is in die folder", zodat ook op die manier het verband met Vectra 3D zal worden gelegd.

- 4.5 Vervolgens is de vraag aan de orde of de materialen aanprijzend en wervend van karakter zijn, en om die reden aan te merken zijn als publieksreclame zoals bedoeld in artikel 4.1 van de Code. De Commissie beantwoordt die vraag bevestigend. In aanmerking genomen dat, zoals de Commissie hiervoor heeft overwogen, het publiek de informatie in de consumentenfolder snel in verband zal brengen met Vectra 3D, kunnen de teksten in die folder niet anders worden gekenschetst dan als een aanprijzing voor dat diergeneesmiddel. De consumentenfolder bevat immers teksten als:

"Vraag uw dierenarts een product dat:

- *voorkomt dat teken uw hond bijten*
- *teken afweert en doodt*
- *uw hond een volledige maand beschermt"*

en

"Vraag uw dierenarts een product dat:

- *makkelijk te gebruiken is*
- *geen sterke geur of vlekken achterlaat*
- *zich snel verspreidt en opdroogt*
- *veilig is voor hond en baasje"*

De in de folder gebruikte teksten zijn derhalve aanprijzend van karakter. Nergens in de folder wordt melding gemaakt van de risico's van het gebruik van Vectra 3D, althans van diergeneesmiddelen ter bestrijding van parasieten in het algemeen. Dit zou wel verwacht mogen worden indien de folder bedoeld is, zoals Ceva ten verweere heeft betoogd, als informatie over Vectra 3D of als algemene 'awareness'-campagne.

- 4.6 Het aanprijzende karakter van de consumentenfolder straalt naar het oordeel van de commissie ook af op de overige gebruikte materialen. De commissie volgt Ceva dan ook niet in haar betoog dat alle materialen zelfstandig moeten worden beoordeeld. Ceva heeft ervoor gekozen om voor alle materialen een kenmerkende en eenduidige stijl te gebruiken, zodat die materialen ook in onderlinge samenhang moeten worden gezien. Bovendien gaat van de slogan 'Protect the love', die op de poster en de blow up wordt gebruikt, en 'Bye bye', die op alle materialen wordt gebruikt, ook een zekere aanprijzende werking uit. Daarmee wordt immers gesuggereerd dat Vectra 3D veilig

is voor de hond, de hond beschermt en een einde maakt aan vlooiën en andere parasieten.

- 4.7 Ceva heeft aangevoerd dat de wijze van presentatie van de onderhavige materialen in de praktijk niet ongebruikelijk is, hetgeen zij heeft onderbouwd door foto's over te leggen van materialen die door andere producenten van diergeneesmiddelen, waaronder Bayer, worden gebruikt. Wat daar ook van zij, ter beoordeling liggen thans slechts de door Ceva gebruikte materialen voor. Uitingen die betrekking hebben op andere producten zijn daarbij niet relevant, nog daargelaten dat voor de Commissie niet duidelijk is in welke context die uitingen zijn of worden gedaan.
- 4.8 De conclusie van hetgeen hiervoor is overwogen is dat de klacht van Bayer over Vectra 3D gegrond is, zodat de Commissie dient te bezien of de verzoeken van Bayer voor toewijzing in aanmerking komen.
- 4.9 Het onder a) verzochte bevel om iedere vorm van publieksreclame voor Vectra 3D met onmiddellijke ingang te (doen) staken en gestaakt te (doen) houden zal door de Commissie worden toegewezen.
- 4.10 Het onder b) verzochte bevel om, kort gezegd, alle materialen bij de dierenartsen terug te halen, acht de Commissie een te verstrekkende maatregel. Wel zal de Commissie Ceva bevelen om binnen vijf werkdagen na de uitspraak alle nodige maatregelen te treffen om ervoor te zorgen dat de in deze uitspraak bedoelde materialen door de dierenartsen, die daarover beschikken, zijn verwijderd uit alle voor het publiek toegankelijke ruimten van hun praktijk (toegangsruimte, wachtruimte, balie, etc.) en die materialen daaruit verwijderd te houden. Daarbij dient aan de betreffende dierenartsen kenbaar te worden gemaakt dat de consumentenfolder niet langer onder particuliere consumenten (personen die niet beroepsmatig dieren houden) mag worden verspreid. Voorts dient aan die dierenartsen kenbaar te worden gemaakt dat het LCD-scherm met instructiefilm eerst aan particuliere consumenten mag worden vertoond nadat Vectra 3D is voorgeschreven.
- 4.11 Het onder c) verzochte bevel om aan alle dierenartsen, die beschikken over de in deze klacht bedoelde materialen, een rectificatiebrief te sturen acht de Commissie, mede gelet op de onder 4.10 bedoelde maatregel, niet nodig.

5. De kosten van de procedure

De commissie ziet aanleiding om Ceva te veroordelen in de kosten van deze procedure.

6. De beslissing

De Commissie:

- verklaart de klacht van Bayer gegrond, in zoverre hierboven is overwogen en beslist;
- beveelt Ceva om iedere vorm van publieksreclame voor Vectra 3D met onmiddellijke ingang te (doen) staken en gestaakt te (doen) houden;

- beveelt Ceva om binnen vijf werkdagen na heden de onder 4.10 van deze uitspraak bedoelde maatregelen te treffen;
- veroordeelt Ceva tot betaling van de kosten van de procedure begroot op € 3.000,00;
- wijst de meer of anders verzochte maatregelen af.

Het is partijen bekend dat de uitspraak zal worden gepubliceerd op de website van CAVP en dat een geanonimiseerde samenvatting van de uitspraak zal worden gepubliceerd in het Tijdschrift voor Diergeneeskunde.

Aldus gewezen te Amsterdam op 22 augustus 2014 door mr. E.M. Polak, voorzitter, drs. A.H.G. Piebes en drs. R.A.J.M. van Meer, leden, in aanwezigheid van mr. O.P.M. Fruytier, griffier en ondertekend door de voorzitter.

A handwritten signature in blue ink, consisting of several loops and a long horizontal stroke at the end.