



Repertoriumnummer
Datum van uitspraak 19 JUN 2019
Rolnummer A/18/02680
<input type="checkbox"/> Niet aan te bieden aan de ontvanger

Uitgifte

Uitgereikt aan	Uitgereikt aan	Uitgereikt aan
op €	op €	op €

Nederlandstalige ondernemingsrechtbank Brussel

Vonnis

Aangeboden op
Niet te registreren

Voorzitter, zetelend zoals in kort geding

In de zaak van:

OMEGA PHARMA BELGIUM nv, met maatschappelijke zetel te 9810 Nazareth, Venecoweg 26, KBO 0417.132.860,

eisende partij, hierna ook Omega Pharma genoemd,

vertegenwoordigd door meesters **P. Maeyaert** en **C. Van Wichelen**, advocaten met kantoor te 1000 Brussel, Havenlaan 86c, bus 414;

tegen:

LABORATOIRES FORTE PHARMA BENELUX nv, met maatschappelijke zetel te 1120 Brussel (Neder-Over-Heembeek), Sint Lendriksborre 6, KBO 0867.510.788,

verwerende partij, hierna ook Forte Pharma genoemd,

vertegenwoordigd door meesters **O. Sasserath** en **J. Vrebos**, advocaten met kantoor te 1150 Brussel, Tervurenlaan 270.

I. Procedure

De dd. voorzitter nam onder meer kennis van:

- de dagvaarding van 20 juli 2018;
- het tussenvonnissen van 29 augustus 2018;
- het vonnis van de arrondissementsrechtbank van 10 december 2018;
- de syntheseconclusie van eisende partij, neergelegd op 9 januari 2019;
- de synthesebesluiten van verwerende partij, neergelegd op 20 februari 2019;
- de stukken die partijen neergelegd hebben.

Op de openbare terechtzitting van 21 maart 2019 hebben de raadslieden van partijen de zaak gepleit. Na afloop heeft de dd. voorzitter de debatten gesloten en de zaak in beraad genomen.

Partijen hebben verklaard dat de conclusies die desgevallend na het verstrijken van de door de rechtbank bekrachtigde conclusiedata neergelegd werden, behouden mogen worden in het dossier van de rechtspleging. Forte Pharma verzet zich wel tegen de neerlegging van de stukken II.10.1, II.15 en IV.18 die Omega Pharma op de

zitting van 21 maart 2019 bij haar bundel wenste te voegen. Aangezien die stukken laattijdig neergelegd werden, weert de rechtbank ze uit de debatten.

Dit vonnis wordt gewezen na tegenspraak en met toepassing van de artikelen 2, 3 en 30 tot 42 van de wet van 15 juni 1935 op het taalgebruik in gerechtszaken.

II. Vorderingen

1. Eisende partij vordert om:

“De vorderingen van Omega Pharma ontvankelijk en gegrond te verklaren, en dienvolgens:

- *te zeggen voor recht dat de volgende beweringen inzake het product XtraSlim700, en inzake elk product met dezelfde samenstelling, onjuist zijn en de consument misleiden in de zin van artikelen VI.93 en VI.97, 2° WER alsmede oneerlijke marktpraktijken uitmaken in de zin van artikelen VI.104 en VI.105, 1°, a) WER:*

alle beweringen die suggereren dat het product XtraSlim700 een natuurlijke en efficiënte oplossing biedt om gewicht te verliezen, waaronder doch niet beperkt tot de volgende uitingen in reclame:

- *de benaming “XtraSlim700”;*
- *“verbrandt 700 kcal/dag”;*
- *“bewezen doeltreffendheid”;*
- *“de efficiëntie van het ingrediëntencomplex wakamé-kurkuma [het zogenaamde LIOSLIM-complex] leidt tot een gemiddeld verlies van 700 kcal/dag”;*
- *“een combinatie van kurkuma en wakamé: wakamé helpt om vetten te verbranden, de eetlust te verminderen en uw gewicht onder controle te houden”;*
- *“Wakamé draagt bij tot het vetmetabolisme, dat helpt om het gewicht onder controle te houden”;*
- *“Cassis, dat het lichaam draineert en zo helpt om gewicht te verliezen”*
- *“Cassis bevordert gewichtsverlies als aanvulling op een dieet”;*
- *“Konjac, gekend voor zijn kwaliteiten op dieetvlak”;*
- *“natuurlijke en efficiënte oplossing om gewicht te verliezen” dankzij “een synergetische combinatie van 8 zorgvuldig geselecteerde actieve bestanddelen [waaronder chroom]”*
- *“Choline, een essentiële stof die synergetisch werkt met de vitaminen van de B-groep en dat bijdraagt tot een normaal vetmetabolisme”;*
- *“3 complementaire ingrediënten, die inwerken op het metabolisme van vetten, koolhydraten en eiwitten.”;*

- Forté Pharma te veroordelen – vanaf de vijfde werkdag na de betekening van het tussen te komen vonnis - tot staking van deze litigieuze Gezondheidsclaims, op alle verpakkingen, websites en andere reclamemedragers, onder verbeurte van een dwangsom van 1.000 EUR per individuele inbreuk en per individuele reclamemedrager;
- Forté Pharma te bevelen om al haar verkooppunten die het product XtraSlim700 verdelen schriftelijk, per aangetekend schrijven, mee te delen dat zij alle verboden Gezondheidsclaims niet langer mogen gebruiken onder verbeurte van een dwangsom van 10.000 EUR per verkooppunt dat niet op de hoogte werd gebracht binnen de 72 uur na de betekening van het vonnis;
- Forté Pharma te gebieden om de inbreukmakende verpakkingen terug te roepen uit de handel, op eigen kosten, binnen de 3 werkdagen na betekening van het tussen te komen vonnis en onder verbeurte van een dwangsom van 500 EUR per enkelvoudig product dat na de genoemde termijn nog te koop zou worden aangeboden;
- Forté Pharma te bevelen over te gaan tot publicatie van de volgende tekst in het Nederlands en het Frans en in een normaal lettertype en lettergrootte (Arial 11) bovenaan de startpagina van haar website www.fortepharma.com, gedurende 60 (zestig) dagen met daaronder een link naar het integrale vonnis, onder verbeurte van een dwangsom van 10.000 EUR per dag dat de publicatie op de website uitblijft binnen de 72 uren na betekening van het tussen te komen vonnis en per dag dat de tekst minder dan 60 dagen op de website wordt gepubliceerd:

“Bij vonnis d.d. [...] heeft de Voorzitter van de rechtbank van koophandel te Brussel geoordeeld dat Forté Pharma zich schuldig heeft gemaakt aan misleidende reclame door ten onrechte de volgende gezondheidsclaims te gebruiken in verband met het product XtraSlim700:

elke bewering al zou het product XtraSlim700 een natuurlijke en efficiënte oplossing bieden om gewicht te verliezen, waaronder doch niet beperkt tot de volgende uitingen:

- *de benaming “XtraSlim700”;*
- *“verbrandt 700 kcal/dag”;*
- *“bewezen doeltreffendheid”;*
- *“natuurlijke en efficiënte oplossing om gewicht te verliezen” dankzij “een synergetische combinatie van 8 zorgvuldig geselecteerde actieve bestanddelen”*
- *“de efficiëntie van het ingrediëntencomplex wakamé-kurkuma [het zogenaamde LIOSLIM-complex] leidt tot een gemiddeld verlies van 700 kcal/dag”;*

- "een combinatie van kurkuma en wakamé: wakamé helpt om vetten te verbranden, de eetlust te verminderen en uw gewicht onder controle te houden";
- "Wakamé draagt bij tot het vetmetabolisme, dat helpt om het gewicht onder controle te houden";
- "Cassis, dat het lichaam draineert en zo helpt om gewicht te verliezen"
- "Cassis bevordert gewichtsverlies als aanvulling op een dieet";
- "Konjac, gekend voor zijn kwaliteiten op dieetvlak";
- "3 complementaire ingrediënten, die inwerken op het metabolisme van vetten, koolhydraten en eiwitten:";
- "Choline, een essentiële stof die synergetisch werkt met de vitaminen van de B-groep en dat bijdraagt tot een normaal vetmetabolisme";

Om het volledige vonnis te lezen, [klik hier](#)";

- Forté Pharma te bevelen over te gaan tot publicatie van het integrale vonnis in een normaal lettertype en lettergrootte (Arial 11) in alle kranten, tijdschriften en brochures waarin de litigieuze Gezondheidsclaims zijn verschenen onder verbeurte van een dwangsom van 10.000 EUR per niet uitgevoerde publicatie en per dag dat de publicatie uitblijft binnen de 72 uren na betekening van het tussen te komen vonnis;
- Forté Pharma te veroordelen tot de betaling aan Omega Pharma van de kosten van het geding, daarin begrepen de kosten van dagvaarding ten bedrage van 375,92 EUR en de rechtsplegingsvergoeding, in hoofde van Omega Pharma begroot op het maximaal bedrag van 12.000 EUR."

2. Verwerende partij verzoekt om:

"In hoofdorde

De vorderingen van Omega af te wijzen als ongegrond;

Omega te veroordelen tot de kosten van het geding, hierin begrepen de rechtsplegingsvergoeding begroot op 1.440 EUR

In subsidiaire orde

Indien de rechtbank zou menen dat bepaalde door Forte met betrekking tot het product XTRASLIM700 geformuleerde claims overtredingen zouden uitmaken

Precies te bepalen welke claims een overtreding zijn en, met betrekking tot de stakingsmaatregelen, de volgende termijn aan Forte toe te staan teneinde te voldoen aan het tussen te komen stakingsbevel:

- *Termijn voor de staking: 1 maand te rekenen vanaf de betekening van het tussen te komen vonnis;*
- *Termijn voor het informeren van de verkooppunten: 2 weken te rekenen vanaf de betekening van het tussen te komen vonnis, waarbij ook 2 weken worden toegekend aan de verkooppunten om zich aan te passen te rekenen vanaf de datum van ontvangst van de aangetekende brief waarmee zij geïnformeerd worden;*
- *Termijn voor terugtrekking van de producten: 1 maand te rekenen vanaf de betekening van het tussen te komen vonnis.*

Voor recht te horen zeggen dat Forte voldaan zal hebben aan het stakingsbevel en aan de informatieverplichting door aan te tonen dat een aangetekende brief werd verstuurd aan de verkooppunten met het verzoek om de producten die drager zijn van de onrechtmatig bevonden claims uit de handel te nemen en met de bevestiging dat Forte deze producten zal terugnemen;

Met betrekking tot de publicatie van het tussen te komen vonnis voor recht te horen zeggen dat het bedrag dat in toepassing van artikel XVII.4 WER ten laste wordt gelegd van Omega begroot wordt op 100.000 EUR;

Het bevel tot publicatie van het tussen te komen vonnis in nieuwsbladen waarin de publiciteit houdende de weerhouden overtredingen werd gepubliceerd, in ieder geval af te wijzen;

Het bevel tot publicatie van een vermelding van het tussen te komen vonnis op de website van Forte af te wijzen, minstens te beperken tot publicatie op de volgende pagina's die betrekking heeft op het product XTRASLIM700:

*<https://www.fortepharma.com/be-fr/univers-minceur/produits/xtra-slim-700>
<https://www.fortepharma.com/be-nl/afslankwereld/producten/xtra-slim-700>*

en dit voor een beperkte duur van 2 weken te rekenen vanaf de betekening van het tussen te komen vonnis.

Te bevestigen dat Forte het betrokken gedeponeerde merk "XTRASLIM700" mag blijven gebruiken indien de claim "verbrandt 700 kcal/dag" niet wordt gebruikt.

In uiterst subsidiaire orde, met betrekking tot de dwangsommen, de dwangsommen te verminderen als volgt:

- *Voor de staking: 50 EUR per individuele inbreuk en per individuele reclaimedrager;*
- *Om de verkooppunten te informeren: 1.000 EUR per verkooppunt dat niet geïnformeerd werd;*
- *Voor de terugtrekking van de producten: 50 EUR per uniek product dat nog te koop zou worden aangeboden na voornoemde termijn;*

- Voor de publicatie op de website: 1.000 EUR per dag dat de publicatie op de website niet gebeurd zou zijn;
- Voor de publicatie in kranten, tijdschriften en brochures: 1.000 EUR per niet-uitgevoerde publicatie en per dag dat de publicatie niet gebeurd zou zijn.

In ieder geval

Omega te veroordelen tot de kosten van het geding, met inbegrip van de rechtsplegingsvergoeding van 1.440 EUR.”

III. Feiten

1. Partijen

3. Omega Pharma is een producent en aanbieder van voorschrijfvrije geneesmiddelen en gezondheidsproducten. Eén van de bekendste producten in haar gamma is XLS Medical, een productengamma ter bestrijding en controle van overgewicht en voor het behoud van een gezond lichaamsgewicht:

Forte Pharma is actief op de markt van de voedingssupplementen in het algemeen en in het afslanksegment en in het circuit van apotheken en drogisterijen in het bijzonder. In het kader van haar activiteiten produceert Forte Pharma het product XtraSlim700, dat in België verdeeld wordt sinds februari 2018:



Dit product wordt onder meer geadverteerd op de website www.fortepharma.com, in tijdschriften, middels reclameborden en op televisie en sociale media.

2. (gezondheids)claims

4. Op de voorzijde van de verpakking van XtraSlim700 staat vermeld dat het product "700 kcal per dag verbrandt" en dat het "een extra krachtige vetverbrander" is met "bewezen doeltreffendheid".

Op de achterzijde en de linkerzijde van de verpakking wordt het product voorgesteld als een "natuurlijke en efficiënte oplossing om gewicht te verliezen" en worden de volgende claims geformuleerd:

Een synergetische combinatie van 8 zorgvuldig geselecteerde actieve bestanddelen:

• 4 plantenextracten, gekozen voor hun afslankende werking:

- Een combinatie van **kurkuma** en **wakamé**(1): wakamé helpt om vetten te verbranden, de eetlust te verminderen en uw gewicht onder controle te houden
- **Cassis**(2), dat het lichaam draineert en zo helpt om gewicht te verliezen.
- **Konjac**, gekend voor zijn kwaliteiten op dieetvlak.

• 3 complementaire ingrediënten, die inwerken op het metabolisme van vetten, koolhydraten en eiwitten (4):

- **Choline**, een essentiële voedingsstof die synergetisch werkt met de vitaminen van de B-groep en dat bijdraagt tot een normaal vetmetabolisme.
- **Chroom**, dat bijdraagt aan het behoud van een normale bloedsuikerspiegel.
- **Vitamine B6** dat het eiwitmetabolisme bevordert en ook bijdraagt tot het verminderen van vermoeidheid.

• Vitamine B1 dat zorgt voor een goed evenwicht van het zenuwstelsel en een normaal energiemetabolisme(5).

(1)Wakamé draagt bij tot het vetmetabolisme, dat helpt om het gewicht onder controle te houden. (2)Cassis bevordert gewichtsverlies als aanvulling op een dieet.

(3)Wetenschappelijke studie WF/NP 16-6422 met betrekking tot het ingrediëntencomplex wakamé-kurkuma, 59 personen - 28 dagen.

(4)Choline draagt bij tot een normaal vetmetabolisme. Chroom draagt bij aan het behouden van een normale glycemie en aan het normale metabolisme van macrovoedingsstoffen. Vitamine B6 draagt bij aan een normaal metabolisme van eiwitten en glycogeen.

(5)Vitamine B1 draagt bij aan een normale werking van het zenuwstelsel en een normaal energiemetabolisme.

Op de rechterzijde van de verpakking stelt Forte Pharma dat de verbranding van 700 kcal/dag veroorzaakt wordt door het ingrediëntencomplex wakamé-kurkuma (het zogenaamde liposlim-complex). Volgens de verpakking zou dit resultaat volgen uit een wetenschappelijke studie met referentienummer WF/NP 16-6422, met name op basis van een studie uitgevoerd op 59 personen waarvan 29 personen dagelijks XtraSlim700 innamen en de rest een placebo, gedurende 28 dagen (hierna de wetenschappelijke studie genoemd):

WETENSCHAPPELIJKE STUDIE ⁽¹⁾
 De efficiëntie van het ingrediëntencomplex wakamé-kurkuma is bewezen door een wetenschappelijke studie versus placebo, uitgevoerd bij 59 personen gedurende 28 dagen.

**RESULTAT DE L' ETUDE / *RESULTATEN VAN DE STUDIE /
 UNE PERTE MOYENNE DE / EEN GEMIDDELD VERLIES VAN**

- 700 KCAL/JOUR/DAG

Complément Alimentaire/Voedingssupplement
120 gélules/capsules
Poids net/Nettogewicht : 63g

5. Op 29 mei 2018 verzocht Omega Pharma Forte Pharma om de wetenschappelijke studie over te maken. Per e-mail van 4 juni 2018 heeft Forte Pharma aan Omega Pharma een klinisch onderzoeksrapport ("*clinical trial report*") met betrekking tot het liposlim-complex van 30 juni 2017 meegedeeld ter ondersteuning van de claim dat XtraSlim700 700 kcal per dag verbrandt.

Volgens Omega Pharma blijkt evenwel dat de claim "*verbranding van 700 kcal/dag*" niet bewezen is. Omega Pharma is tevens van oordeel dat deze en de andere claims niet toelaatbaar zijn overeenkomstig de wetgeving inzake gezondheidsclaims voor levensmiddelen. Om die reden stelde Omega Pharma Forte Pharma op 17 juli 2018 in gebreke om:

- *'te erkennen dat het gebruik van de litigieuze claims met betrekking tot het product XtraSlim700 oneerlijke handels- en marktpraktijken uitmaken;*
- *over te gaan tot de onmiddellijke staking van deze inbreuken met betrekking tot het product XtraSlim700;*
- *de reeds op de markt zijnde exemplaren van het product XtraSlim700 terug te roepen;*
- *de aangehaalde reclame stop te zetten en te verwijderen; en*
- *Omega Pharma te vergoeden voor de door haar geleden schade die werd veroorzaakt door de verkoop van het product XtraSlim700'.*

Wat dit laatste punt betreft, stelt Omega Pharma dat het marktaandeel van 50% van XLS Medical herleid werd tot 30% onmiddellijk nadat het product XTRASLIM700 op de markt werd gebracht.

6. Omdat Forte Pharma niet onmiddellijk reageerde op de ingebrekestelling, ging Omega Pharma over tot dagvaarding op 20 juli 2018.

Forte Pharma verzocht de rechtbank om de taal van de procedure te wijzigen naar het Frans doch dat verzoek werd afgewezen op 29 augustus 2018. In graad van beroep bevestigde de arrondissementsrechtbank die beslissing op 10 december 2018.

IV. Beoordeling

1. Hoofdvordering

1.1. Principes inzake gezondheidsclaims

7. Omega Pharma stelt dat de verschillende door haar aangevochten vermeldingen in verband met het product XtraSlim700 en de bestanddelen ervan 'gezondheidsclaims' zijn die verboden zijn bij toepassing van *Verordening (EG) Nr. 1924/2006 van het Europees Parlement en de Raad van 20 december 2006 inzake voedings- en gezondheidsclaims voor levensmiddelen* (hierna Verordening 1924/2006 genoemd).

Het wordt niet betwist dat het product XtraSlim700 en zijn bestanddelen levensmiddelen zijn in de zin van deze verordening. Forte Pharma betwist in een aantal gevallen wel dat haar mededelingen 'gezondheidsclaims' uitmaken, zodat de verordening er niet op van toepassing is. Minstens zijn het volgens haar geoorloofde gezondheidsclaims omdat ze voldoen aan de in de verordening gestelde voorwaarden.

8. De voor dit geschil relevante bepalingen en principes van Verordening 1924/2006 zijn de volgende:

Verordening 1924/2006 is van toepassing op gezondheidsclaims die in commerciële mededelingen worden gedaan, hetzij in de etikettering en presentatie van levensmiddelen, hetzij in de daarvoor gemaakte reclame, indien het gaat om levensmiddelen die bestemd zijn om als zodanig aan de eindverbruiker te worden geleverd, inclusief onverpakt of in bulk in de handel gebrachte levensmiddelen (artikel 1, lid 2).

Met levensmiddelen worden bedoeld *"alle stoffen en producten, verwerkt, gedeeltelijk verwerkt of onverwerkt, die bestemd zijn om door de mens te worden geconsumeerd of waarvan redelijkerwijs kan worden verwacht dat zij door de mens worden geconsumeerd"* (artikel 2, lid 1, punt a Verordening 1924/2006 en artikel 2 van *Verordening (EG) nr. 178/2002 van het Europees Parlement en de Raad van 28 januari 2002 tot vaststelling van de algemene beginselen en voorschriften van de levensmiddelenwetgeving, tot oprichting van een Europese Autoriteit voor voedselveiligheid en tot vaststelling van procedures voor voedselveiligheidsaangelegenheden*).

Onder **gezondheidsclaim** wordt begrepen *"elke boodschap of aanduiding die niet verplicht is op grond van de communautaire of nationale wetgeving, met inbegrip van illustraties, grafische voorstellingen of symbolen, ongeacht de vorm, waarmee*

*gesteld, de indruk gewekt of geïmpliceerd wordt dat er een verband bestaat tussen een levensmiddelen­categorie, een levensmiddel of een bestanddeel daarvan en de gezondheid” (artikel 2, lid 2 punt 1 en punt 5 Verordening 1924/2006). Deze omschrijving geeft geen enkele precisering, noch met betrekking tot het al dan niet rechtstreekse karakter dat dit verband moet hebben, noch met betrekking tot hoe sterk dit moet zijn of hoe lang dit moet duren. Het woord „verband” moet daarom ruim worden begrepen (HvJ 6 september 2012, C-544/10, *Deutsches Weintor/Land Rheinland-Pfalz*, §34).*

Gezondheidsclaims mogen alleen worden gebruikt als aan de volgende **algemene voorwaarden** is voldaan:

- a) de aanwezigheid, de afwezigheid of de beperkte hoeveelheid in een levensmiddel of levensmiddelen­categorie van een nutriënt of andere stof waarvoor de claim wordt gedaan, heeft een bewezen heilzaam nutritioneel of fysiologisch effect, dat is vastgesteld aan de hand van algemeen aanvaarde wetenschappelijke gegevens;
- b) de nutriënt of de andere stof waarvoor de claim wordt gedaan:
 - i) is in het eindproduct aanwezig in een significante hoeveelheid zoals omschreven in de communautaire wetgeving of, indien er terzake geen voorschriften bestaan, in een hoeveelheid die volgens algemeen aanvaarde wetenschappelijke gegevens het geclaimde nutritionele of fysiologische effect bewerkstelligt, dan wel
 - ii) is afwezig, of is aanwezig in een beperkte hoeveelheid die volgens algemeen aanvaarde wetenschappelijke gegevens het geclaimde nutritionele of fysiologische effect bewerkstelligt;
- c) indien van toepassing, de nutriënt of andere stof waarvoor de claim wordt gedaan, is aanwezig in een vorm die door het lichaam kan worden gebruikt;
- d) de hoeveelheid van het product die de consument, naar redelijkerwijs kan worden aangenomen, tot zich zal nemen, levert een significante hoeveelheid nutriënt of andere stof waarvoor de claim wordt gedaan, zoals omschreven in de communautaire wetgeving of, indien er terzake geen voorschriften bestaan, een significante hoeveelheid die volgens algemeen aanvaarde wetenschappelijke gegevens het geclaimde nutritionele of fysiologische effect bewerkstelligt;
- e) de specifieke voorwaarden van hoofdstuk IV worden nageleefd (artikel 5, lid 1 Verordening 1924/2006).

Gezondheidsclaims mogen ook alleen maar worden gebruikt als kan worden aangenomen dat de gemiddelde consument de heilzame effecten die in de claim worden beschreven, begrijpt (artikel 5, lid 2 Verordening 1924/2006).

Wat betreft de wetenschappelijke onderbouwing van claims, is bepaald dat gezondheidsclaims gebaseerd zijn op en onderbouwd zijn door algemeen aanvaarde wetenschappelijke gegevens en dat een exploitant van een levensmiddelenbedrijf die gebruikmaakt van een gezondheidsclaim, dit dient te rechtvaardigen (artikel 6, lid 1 en 2 Verordening 1924/2006).

9. Volgens de **specifieke voorwaarden** bepaald in Verordening 1924/2006 zijn gezondheidsclaims - in het bijzonder claims die niet over ziekterisicobeperking en de ontwikkeling en gezondheid van kinderen gaan, zoals onder meer claims die het afslankende of het gewichtsbeheersende effect, een vermindering van het hongergevoel, een versterking van het gevoel van verzadiging of een beperking van de in de voeding beschikbare energie beschrijven of ernaar verwijzen - verboden tenzij zij tevens in overeenstemming zijn met de specifieke voorschriften van hoofdstuk IV, er overeenkomstig deze verordening een vergunning voor is verleend en zij zijn opgenomen in de in artikel 13 bedoelde lijst van toegestane claims (artikel 13, lid 1 Verordening 1924/2006).

Krachtens artikel 13, lid 3 Verordening 1924/2006 stelt de Commissie een communautaire lijst op van **toegestane claims** zoals bedoeld in lid 1, en van alle noodzakelijke voorwaarden voor het gebruik van deze claims. Goedgekeurde claims werden vastgelegd in *Verordening (EU) Nr. 432/2012 van de Commissie van 16 mei 2012 tot vaststelling van een lijst van toegestane gezondheidsclaims voor levensmiddelen die niet over ziekterisicobeperking en de ontwikkeling en gezondheid van kinderen gaan zoals laatst gewijzigd bij Verordening (EU) Nr. 274/2014 van de Commissie van 14 maart 2014*. Deze claims mogen worden gebruikt op voorwaarde dat de daaraan gekoppelde gebruiksvoorwaarden worden nageleefd.

Naast de lijst met toegestane gezondheidsclaims heeft EFSA (dit is het 'European Food Safety Agency' of Europese Autoriteit voor Voedselveiligheid) een lijst opgesteld met zogenaamde "**on hold**" claims (vrij vertaald als "*in afwachting*"). Het gaat enerzijds om claims die handelen over plantaardige stoffen of over planten, de zogenaamde "*botanicals*", die nog niet werden geëvalueerd door de EFSA, en anderzijds over claims die reeds wetenschappelijk geëvalueerd werden, maar waarvoor nog besprekingen nodig zijn vooraleer ze worden goed- of afgekeurd. Voor deze claims geldt een overgangperiode, wat betekent dat ze mogen gebruikt worden onder de verantwoordelijkheid van de exploitant voor zover ze conform de algemene principes van Verordening 1924/2006 en conform de nationale en Europese bepalingen ter zake zijn.

Het herformuleren van toegestane gezondheidsclaims is toegelaten mits de andere *'formulering dezelfde betekenis heeft voor consumenten als die van een toegestane gezondheidsclaim doordat zij hetzelfde verband aantonen tussen een*

levensmiddelencategorie, een levensmiddel of een van de bestanddelen daarvan en de gezondheid'. Als de formulering van de claims dezelfde betekenis voor consumenten heeft als die van een toegestane gezondheidsclaim, moeten de claims aan dezelfde gebruiksvoorwaarden voldoen als die welke gelden voor de toegestane gezondheidsclaims (overweging 9 van Verordening 432/2012).

10. Verder geldt dat gezondheidsclaims die zinspelen op de snelheid of mate van gewichtsverlies in geen geval zijn toegestaan (artikel 12, punt b Verordening 1924/2006).

Tot slot is het voor deze zaak van belang dat een handelsmerk, merknaam of fantasienaam die voorkomt in de etikettering of de presentatie van een levensmiddel of in de daarvoor gemaakte reclame en die als een gezondheidsclaim kan worden uitgelegd, kan worden gebruikt zonder dat daartoe een vergunning vereist is, op voorwaarde dat het merk of de naam in die etikettering, presentatie of reclame voorkomt in combinatie met een daarmee verband houdende gezondheidsclaim die voldoet aan de bepalingen van de verordening (artikel 1, lid 3 Verordening 1924/2006).

1.2. Toepassing

1.1.1. Bestanddelen van XtraSlim700

11. Omega Pharma werpt op dat de vermeldingen in verband met de bestanddelen van XtraSlim700 allen gezondheidsclaims uitmaken in de zin van artikel 13, lid 1, punt c van Verordening 1924/2006, met name gezondheidsclaims die het volgende beschrijven of waarin naar het volgende wordt verwezen:

"het afslankende of het gewichtsbeheersende effect, een vermindering van het hongergevoel, een versterking van het gevoel van verzadiging of een beperking van de in de voeding beschikbare energie".

Volgens Omega Pharma voldoen de betreffende claims niet aan de voorwaarden van artikel 10 en 13 Verordening 1924/2006.

Volgens Forte Pharma betreffen het ofwel geen gezondheidsclaims, ofwel gezondheidsclaims die conform zijn aan de Verordening.

Forte Pharma wijst er in dit verband herhaaldelijk op dat zij een dossier heeft ingediend bij de FOD Volksgezondheid ter notificatie van het op de markt brengen van het product XtraSlim700, dat een kopie van de etikettering inclusief de gezondheidsclaims deel uitmaakte van dat dossier en dat zij een notificatienummer heeft ontvangen na goedkeuring van het dossier. Forte Pharma stelt op basis hiervan dat de conformiteit *'vastgesteld werd door de Belgische autoriteiten, die het op de*

markt brengen van het product XTRASLIM700 hebben toegelaten’.

Omega Pharma merkt terecht op dat hieruit geen goedkeuring van de litigieuze (gezondheids)claims kan worden afgeleid. Dit wordt immers uitdrukkelijk zo gesteld door de FOD Volksgezondheid bij de kennisgeving van het notificatienummer:

“De toekenning van een notificatienummer mag niet worden beschouwd als een goedkeuring van de gebruikte claims en/of de wijze waarop deze zijn geformuleerd.”

Forte Pharma wijst er ook op dat een onafhankelijk organisme dat gespecialiseerd is in de materie (MS Conseil) een conformiteitsrapport voor XtraSlim700 opgesteld heeft waarin verklaard wordt dat de etikettering die in Frankrijk gebruikt wordt, *“geen therapeutische claim of verboden claim in de zin van Verordening 1924/2006 bevat”* en *“in overeenstemming is met de bepalingen van de Verordeningen betreffende gezondheidsclaims 1924/2006 en 432/2012”*.

Dit betreft echter slechts een juridische opinie van een door Forte Pharma betaalde instantie. De beslissing over de wettigheid van de door Forte Pharma gebruikte vermeldingen komt finaal aan de rechtbank toe, die hieronder elke individuele claim zal beoordelen. Forte Pharma toont ook niet aan dat de Franse verpakking van XtraSlim700 dezelfde vermeldingen bevat als de verpakking die zij in België gebruikt.

1.1.1.1. Wakamé en/of kurkuma

12. Met betrekking tot Wakamé (*undaria pinnatifida*) zijn de volgende ‘on hold’ claims toegestaan:

ID N°	2345
Voorwaarden voor het gebruik van de claims	Algen / gewoonlijke consumptie als traditioneel voedingsmiddel in een normaal eetpatroon / equivalent van 15 mg Fucoxanthine
Claims	<ul style="list-style-type: none">- helpt om het gewicht onder controle te houden- draagt bij tot het vetmetabolisme, dat helpt om het gewicht onder controle te houden- helpt om de eetlust te verminderen

Voor kurkuma (*turmeric, curcuma longa L.*) worden de volgende ‘on hold’ claims aanvaard:

ID N°	2252
Voorwaarden voor het gebruik van de claims	Traditioneel gebruik van de wortelstok / 1,5-3g per dag wortelstok / Infusie: 1,3g in 150ml gekookt water per dag / extract 1:1 (g/ml): 1,5-3ml per dag / Tinctuur 1:5 (g/ml): 10ml per dag / Equivalente hoeveelheid in extract.

Claims	<i>Gebruikt om de spijsvertering te vergemakkelijken / Helpt de normale leverfunctie te ondersteunen / Draagt bij tot het stimuleren van de productie van de spijsverteringsvloeistoffen / Ondersteunt de lever- en biliaire functie / Draagt bij tot het spijsverteringscomfort / Helpt de vetvertering te vergemakkelijken / Draagt bij tot een betere vetvertering / Helpt de spijsvertering te ondersteunen / Draagt bij tot de ondersteuning van de spijsvertering.</i>
---------------	--

De eerste claim die Forte Pharma formuleert luidt als volgt:

- ***“de efficiëntie van het ingrediëntencomplex wakamé-kurkuma leidt tot een gemiddeld verlies van 700 kcal/dag”***

13. Forte Pharma liet, zoals gezegd, een wetenschappelijke studie uitvoeren door Ninapharm s.a.s., die op basis van testen op proefpersonen concludeerde dat met een combinatie van wakamé en kurkuma (het zogenaamde liposlim-complex) 700 kcal/dag verbrand worden. Volgens Forte Pharma is de verwijzing naar de verbranding of het verlies van 700 kcal/dag geen gezondheidsclaim omdat het verbranden van calorieën niet meteen iets te maken heeft met lichamelijk welzijn. Voor zover het al om een gezondheidsclaim zou gaan, betreft het een claim met betrekking tot het vetmetabolisme en dergelijke claim is aanvaard als ‘on hold’ claim, aldus Forte Pharma.

Omega Pharma is daarentegen van oordeel dat het wel degelijk een gezondheidsclaim betreft, die bovendien niet vermeld wordt op enige lijst van toegestane claims. Minstens betreft het een claim die geen herformulering is van enige toegelaten claim, die niet ondersteund wordt door afdoende wetenschappelijk bewijs en die niet door de gemiddelde consument begrepen zal worden, aldus Omega Pharma.

14. In tegenstelling tot wat Forte Pharma stelt, maakt de bewering dat men door de inname van het ingrediëntencomplex 700 kcal/dag per dag verbrandt of verliest, volgens de rechtbank een gezondheidsclaim uit in de zin van artikel 1, lid 1, punt a van Verordening 1924/2006.

Om van een gezondheidsclaim te kunnen spreken, is vereist dat met die bewering gesteld, de indruk gewekt of geïmpliceerd wordt dat er een - rechtstreeks of onrechtstreeks - verband bestaat tussen de betreffende bestanddelen en ‘de gezondheid’. In artikel 13 Verordening 1924/2006 wordt uitdrukkelijk verwezen naar gezondheidsclaims die het afslankende of het gewichtsbeheersende effect, een vermindering van het hongergevoel, een versterking van het gevoel van verzadiging of **een beperking van de in de voeding beschikbare energie** beschrijven of ernaar verwijzen. Het verbranden van calorieën impliceert een beperking van in de voeding beschikbare energie.

Verder is het algemeen bekend dat de gemiddelde consument enigszins vertrouwd is met de calorische waarde van voedingsmiddelen, waaromtrent in Verordening

1924/2006 voorwaarden opgelegd worden aan voedingsclaims. Het dient aangenomen te worden dat die regeling er gekomen is omdat de consument belang hecht aan de calorische waarde aangezien hij weet dat hij een zekere hoeveelheid aan calorieën, die hij via voeding tot zich neemt, moet verbranden voor zijn energiebehoefte, dat de inname van te calorierijke voeding nadelig kan zijn voor de gezondheid en dat het verbranden van een excès aan calorieën dus heilzame effecten kan hebben voor zijn gezondheid, in het bijzonder zijn gewicht of vetgehalte.

EFSA heeft dit in zijn wetenschappelijk advies dat Forte Pharma als stuk 18 aanbrengt, als volgt gesteld:

“Veranderingen in eetlust, energie-inname, energie-uitstoot of vetoxidatie worden voorgesteld als onderdeel van claims over de vermindering van het vetgehalte/lichaamsgewicht. Het bewijs van een blijvend effect op een van deze variabelen bij continue voedselconsumptie (om aanpassing uit te sluiten) kan worden beschouwd als ondersteuning van de mechanismen waarmee het levensmiddel het geclaimde effect kan uitoefenen” (vrij vertaald uit het Engels door Forte Pharma).

EFSA stelt met andere woorden dat een aspect zoals calorieverbranding verband houdt met de gezondheidsclaim inzake vermindering van vetgehalte en/of lichaamsgewicht. De claim dat 700 kcal/dag verbrand worden, verwijst dus minstens onrechtstreeks naar die gezondheidsaspecten. Forte Pharma bevestigt dat verband uitdrukkelijk door - op basis van de verbranding van de calorieën - op de verpakking van en de reclame voor het product nadrukkelijk claims te formuleren inzake vetverbranding en gewichtsverlies: *“Wilt u gewicht verliezen?”*; *“Extra krachtige vetverbrander”*.

De claim dat de efficiëntie van het ingrediëntencomplex wakamé-kurkuma leidt tot een gemiddeld verlies van 700 kcal/dag, is geen toegestane gezondheidsclaim voor wakamé noch kurkuma. Hij betreft ook geen herformulering van de toegestane claim dat wakamé *‘bijdraagt tot het vetmetabolisme, dat helpt om het gewicht te behouden’*. Het valt immers te betwijfelen dat de verbranding van de specifieke hoeveelheid van 700 kcal/dag voor die consument precies dezelfde betekenis heeft als *“bijdragen tot het vetmetabolisme, dat helpt om het gewicht te behouden”*. Bovendien is dergelijke claim niet eens toegelaten in verband met kurkuma.

15. Aangezien de verbranding van 700 kcal/dag geen toegelaten gezondheidsclaim is voor de combinatie kurkuma-wakamé, is het ook geen geoorloofde gezondheidsclaim voor het product XtraSlim700 dat onder meer uit die combinatie bestaat.

- ***“een combinatie van kurkuma en wakamé: wakamé helpt om vetten te verbranden”***

16. Naar het oordeel van de rechtbank betreft dit een geoorloofde herformulering van de toegestane claim in verband met de *“bijdrage tot het vetmetabolisme, dat*

helpt om het gewicht onder controle te houden". Zoals Omega Pharma uiteenzet, is vetverbrandig een aspect van het vetmetabolisme, naast de vetstofwisseling en vetopbouw. Bijgevolg kan niet betwist worden dat vetverbranding bijdraagt tot het vetmetabolisme. Forte Pharma brengt verschillende wetenschappelijke studies over het vetverbrandend effect van wakamé. Omega Pharma uit louter algemene kritiek op deze wetenschappelijke literatuur, wat niet volstaat om betrouwbaarheid ervan te ontkrachten:

- *"wakame kan, dankzij de samenstelling van fucoxanthine, worden gebruikt in behandelingen tegen obesitas. Dit pigment is inderdaad zeer effectief voor het verbranden van buikvet door in het vetweefsel een eiwit te produceren dat in staat is vetten te oxideren en de afbraak ervan te bevorderen* (Vrije vertaling van Encyclopédie Alban Muller – *Undaria pinnatifida* (Harvey) Suringar);
- *"Fucoxanthine induceert de expressie van het ontkoppelingseiwit 1 (UCP1) in wit vetweefsel (WAT). Het mitochondriale eiwit van het binnenmembraan, UCP1, kan energie dissiperen door oxidatie van vetzuren en door warmteproductie"* (Vrije vertaling van Maeda H. (2015) Nutraceutical effect of fucoxanthin for obesity and diabetes therapy: a review 64(2) 125-132 (2015));
- *"deze resultaten geven aan dat diëten met fucoxanthine obesitas kunnen voorkomen door adipocytdifferentiatie te onderdrukken"* (vrije vertaling van Maeda H. et al. (2006) Fucoxanthin and its metabolite, fucoxanthinol, suppress adipocyte differentiation in 3T3-L1 cells. Int J Mol Med 18(1), p. 147-152);
- *"Van Wakame is aangetoond dat het veel voordelen biedt, waaronder bescherming tegen diabetes en vetverbrandende eigenschappen"* (Vrije vertaling van Vazhiyil Venugopal, *Marine polysaccharides: food applications*, p. 193).

17. De volgende claims zijn opgenomen in de lijst van 'on hold' claims maar zouden volgens Omega Pharma niet ondersteund worden door afdoende wetenschappelijk bewijs:

- ***"wakamé helpt om de eetlust te verminderen en uw gewicht onder controle te houden"***
- ***"wakamé draagt bij tot het vetmetabolisme, dat helpt om het gewicht onder controle te houden"***

Voor zover de rechtbank dit kan beoordelen, berusten deze claims op voldoende ernstige wetenschappelijke gegevens. In de wetenschappelijke literatuur die Forte Pharma aanhaalt, wordt onder meer het volgende gesteld:

- *"Wakamé heeft een vezelgehalte dat vergelijkbaar is met rijst (3,4% nat gewicht) en evenredig hetzelfde gunstige gevoel van verzadiging en helpt bij de*

spijsvertering door de ophopende capaciteit zonder de zetmeelrijke koolhydraten" (Vrije vertaling van Se-Kwon Kim, *Marine medicinal foods: implications and applications, macro and microalgae*, Vol 64, p. 35);

- *"Het gebruik van U. pinnatifida en L. japonica als voedsel heeft een lange geschiedenis in Noordoost-Azië. Ze zijn voornamelijk verkrijgbaar in hun gedroogde staat en het totale voedingsvezelgehalte is ongeveer 50% van de droge stof, wat het hoogste gehalte is bij groenten en zeewier. Consumptie van deze voedingsvezels verlaagt het cholesterolniveau in het bloed en onderdrukt de gewichtstoename (...). Voedingsvezels, en vooral deze die oplosbaar zijn in water en deze die viskeus zijn, hebben de effecten van toenemende verzadiging, vermindering van voedselname en afnemende opname van voedingsstoffen in de dunne darm"* (Vrije vertaling van Kim JY, Yu DY et al., "Effects of Undaria pinnatifida and Laminaria japonica on rat's Intestinal Microbiota and metabolite", *Journal of Nutrition & Food Sciences*, 2016, 6:3, p. 5);
- *"wakamé kan, dankzij de samenstelling van fucoxanthine, worden gebruikt in behandelingen tegen obesitas. Dit pigment is inderdaad zeer effectief voor het verbranden van buikvet door in het vetweefsel een eiwit te produceren dat in staat is vetten te oxideren en de afbraak ervan te bevorderen"*
"wakamé kan worden gebruikt in voedingssupplementen om het gewicht tijdens een dieet te helpen stabiliseren" (Vrije vertaling van Encyclopédie Alban Muller – Undaria pinnatifida (Harvey) Suringar);
- *"Fucoxanthine [bestanddeel van wakamé], een carotenoïde specifiek voor bruine algen, heeft veel aandacht gekregen vanwege de anti-obesitas en antidiabetische effecten die te wijten zijn aan een uniek mechanisme"* (Vrije vertaling van Maeda H. (2015) Nutraceutical effect of fucoxanthin for obesity and diabetes therapy: a review 64(2) 125-132 (2015));
- *"Wakamé (bruin zeewier) is de afgelopen jaren benut als waardevol afslankmiddel. Het bevat goede hoeveelheden van het essentiële vetzuur eicosapentaeenzuur (EPA)"* (Vrije vertaling van Vazhiyil Venugopal, *Marine polysaccharides : food applications*, p. 193);
- *"Het innemen van algen beïnvloedt de controle van de glycemie, vermindert vetten in het bloed en verhoogt de activiteit van antioxidante enzymen"* (Vrije vertaling van Kim, Min Sun et al. "Effects of Seaweed Supplementation on Blood Glucose Concentration, Lipid Profile, and Antioxidant Enzyme Activities in Patients with Type 2 Diabetes Mellitus." *Nutrition Research and Practice* 2.2 (2008): 62–67. PMC. Web. 11 Oct. 2017);
- *"Fucoxanthine [bestanddeel van wakamé] heeft een significant effect op de resolutie van metabole syndroomproblemen"* (Vrije vertaling van Maeda H. (2015)

Nutraceutical effect of fucoxanthin for obesity and diabetes therapy: a review 64(2) 125-132 (2015));

- o “deze resultaten geven aan dat diëten met fucoxanthine obesitas kunnen voorkomen door adipocytdifferentiatie te onderdrukken” (Vrije vertaling van Maeda H. et al. (2006) Fucoxanthin and its metabolite, fucoxanthinol, suppress adipocyte differentiation in 3T3-L1 cells. Int J Mol Med 18(1), p. 147-152).

Omega stelt wel dat deze gegevens geen algemeen aanvaarde of aanvaardbare wetenschappelijke bevindingen zijn, maar zij legt geen concrete elementen voor die aantonen dat de conclusies van deze studies niet wetenschappelijk verantwoord zijn.

De twee betreffende claims kunnen dus behouden blijven.

1.1.1.2. Cassis

18. In de lijst van ‘on hold’ gezondheidsclaims zijn de volgende claims opgenomen in verband met cassis (*ribes nigrum*):

ID N°	2331 2717
Voorwaarden voor het gebruik van de claims	Traditioneel gebruik van de bladeren / dagelijks gebruik van 2-4 g van de bladeren in een kopje thee en meermaals per dag / equivalente hoeveelheid indien gebruikt als extract
Claims	<ul style="list-style-type: none">- gebruikt om gewichtsverlies te vergemakkelijken als aanvulling op een dieet- helpt om gewicht te verliezen in combinatie met een dieet- draagt bij tot gewichtsverlies in combinatie met een dieet- helpt om gewicht te behouden- draagt bij tot gewichtsbehoud- helpt bij het behouden van het gewicht

Omega Pharma is van oordeel dat beide claims die Forte Pharma formuleert over cassis, verboden gezondheidsclaims zijn:

- **“Cassis, dat het lichaam draineert en zo helpt om gewicht te verliezen”**

19. Volgens Omega Pharma is het weliswaar toegelaten om te stellen dat cassis helpt om gewicht te verliezen maar maakt de toevoeging “dat het lichaam draineert” een verboden bijkomende gezondheidsclaim uit. Zij verwijst hiervoor naar de richtsnoeren van de FOD Volksgezondheid die stelt dat “alle extra informatie die een verband suggereert met de gezondheid moet worden beschouwd als een gezondheidsclaim op zich. Het is in principe niet verboden om op vrijwillige basis aanvullende informatie toe te voegen aan een toegestane claim. Indien deze aanvullende informatie echter de indruk wekt dat er een verband is met de

gezondheid, moet deze aanvullende informatie als dusdanig beschouwd worden als een claim en mag ze enkel gebruikt worden indien ze gelijkwaardig is aan een toegestane claim, en conform de voorgeschreven gebruiksvoorwaarden” (beginsel nr. 6).

De claim dat cassis het lichaam draineert betreft een toelichting betreffende het mechanisme waarmee het geclaimde effect (“helpt om gewicht te verliezen”) wordt verkregen. Dergelijke aanvullende informatie is – ook volgens de richtsnoeren van de FOD Volksgezondheid – aanvaardbaar als zij ‘noch de betekenis, noch de draagwijdte van de claim verandert’. De richtlijnen bevatten het volgende voorbeeld:

Toegestane claims	Uittreksels uit de overeenkomstige adviezen van de EFSA	Herformulering die aanvaardbaar wordt geacht
Suikervrije kauwgum draagt bij tot de neutralisatie van tandplak	“Er bestaat een grote consensus betreffende de rol van kauwen (bijvoorbeeld van een kauwgum) in de stimulering van speeksel en de aanmaak van bufferstoffen (...).”	Suikervrije kauwgum draagt bij tot de neutralisatie van tandplak door de aanmaak van speeksel Verantwoording: de aanvullende informatie verandert noch de betekenis, noch de draagwijdte van de claim.

De toevoeging over de drainage verklaart - doch wijzigt de betekenis niet van - de gezondheidsclaim en vormt dus een geoorloofde herformulering.

Omega Pharma werpt tegen dat Forte Pharma niet afdoende aantoont dat de gezondheidsclaim, in zijn geheel, ondersteund wordt door algemeen aanvaarde wetenschappelijke gegevens.

De EFSA oordeelde in haar Wetenschappelijke Opinie met betrekking tot de onderbouwing van de gezondheidsclaims met referentienummer 2331 en 2717 dat het artikel van J. Bruneton, “*Pharmacognosie Phytochimie plantes médicinales*” Tec & Doc, 1999, Lavoisier, Paris, geen afdoende bewijs levert om tot de gegrondheid van de claims te oordelen. Forte Pharma kan deze referentie dan ook niet aanvoeren als algemeen aanvaard wetenschappelijk bewijs.

Aan de hand van de overige door Forte Pharma overgelegde referenties toont zij evenwel voldoende aan - en die worden niet of niet afdoende weerlegd door Omega Pharma - dat draineren (en zo helpen om gewicht te verliezen) bevindingen zijn die ondersteund worden in de thesis “*Le cassis (ribes nigrum L.): études botanique, chimique et effets thérapeutiques*” (vrije vertaling: “*Cassis (ribes nigrum L.): botanische en chemische studie en fysiologische eigenschappen*”) van Stéphanie Gerbaka. Deze thesis van 2013 werd goedgekeurd door een wetenschappelijke jury

en werd gepubliceerd door de Joseph Fourier Universiteit van Grenoble (Farmacie). Deze thesis vermeldt met name:

- dat cassis positieve effecten heeft op de nierfunctie;
- *“Het blad van cassis (...) kan gebruikt worden om de spijsverterings- en urinaire eliminatiefuncties te vergemakkelijken (...), als aanvulling op een vermageringsdieet en bevordert de renale eliminatie van water.”*

Een en ander wordt bevestigd door:

- de Ministeriële referentierichtsnoeren voor fysiologische effecten (*“Linee guida ministeriali di riferimento per gli effetti fisiologici”*) van het Ministerie van Volksgezondheid van Italië met betrekking tot cassis, waarin het gebruik van de claim *“draineert het lichaam”* (*“Drenaggio dei liquidi corporei”*) wordt toegelaten.
 - het National Center for Biotechnology Information: *“Volgens de EMA-monografie over Ribes nigrum folium is de thee ervan een traditioneel geneesmiddel voor lichte articulaire pijn en een diureticum om de urinewegen te spoelen als adjuvans bij kleine urinewegaandoeningen. De bladeren van cassis worden in de volksgeneeskunde gebruikt vanwege hun diaforetische eigenschappen, maar ook tegen diarree en krampachtige hoest.”*
 - de Encyclopédie Alban Muller (Encyclopédie Alban Muller – Ribes nigrum L.) waarin wordt gepreciseerd *“de bladeren zijn erkend als diuretisch, zuiverend, zweetdrijvend en afslankend. Ze worden aanbevolen in de vorm van kruidenthee om de functies van eliminatie van het lichaam en gewichtsverlies te vergemakkelijken. Bladeren van zwarte bessen kunnen worden gebruikt in de samenstelling van voedingssupplementen bedoeld om de afvoer van het lichaam te vergemakkelijken”*.
- ***“Cassis bevordert gewichtsverlies als aanvulling op een dieet”***

20. Deze gezondheidsclaim is opgenomen in de getolereerde lijst met ‘on hold’ gezondheidsclaims maar zou volgens Omega Pharma niet ondersteund worden door afdoende wetenschappelijk bewijs.

Het advies (en voorbehoud) van de EFSA dat leidde tot de opname van deze claim op de ‘on hold’ lijst, dateert van 2011. De hoger vermelde thesis van Gerbaka dateert van nadien (2013) en bevestigde het bestaan van effecten van cassis die gewichtsverlies bevorderen. Er werd niet alleen gewezen op de eliminatie van vocht en er werd vastgesteld *‘dat de postprandiale glycemische respons* (gebruikelijke verhoging van de bloedglucosespiegel na een maaltijd) *verzwakt en vertraagd is, wat wijst op een*

verminderde spijsvertering en/of absorptie van sucrose”.

De claim is bijgevolg geoorloofd.

1.1.1.3. Konjac

21. Met betrekking tot Konjac (*Glucomannan*) kan de volgende gezondheidsclaim geformuleerd worden volgens Verordening 432/2012:

ID N°	854, 1556, 3725
Voorwaarden voor het gebruik van de claim	<p>De claim mag alleen worden gebruikt voor levensmiddelen die 1 g glucomannan per gekwantificeerde portie bevatten. Om de claim te dragen moet informatie aan de consument worden verstrekt dat het gunstige effect wordt verkregen bij een dagelijkse inname van 3 g glucomannan in drie doses van elk 1 g, tezamen met 1-2 glazen water, vóór de maaltijden en in de context van een energiebeperkt dieet.</p> <p>Er moet een waarschuwing voor verstikking worden verstrekt voor mensen met slikmoeilijkheden of wanneer zij de stof met onvoldoende vloeistof innemen</p> <p>— advies over het innemen van de stof met veel water zodat ervoor wordt gezorgd dat zij de maag bereikt.</p>
Claim	<i>Glucomannan in de context van een energiebeperkt dieet draagt bij tot gewichtsverlies.</i>

De door Forte Pharma gebruikte vermelding is:

- ***“Konjac, gekend voor zijn kwaliteiten op dieetvlak”***

22. De rechtbank treedt het standpunt van Forte Pharma bij dat dit geen gezondheidsclaim betreft. De formulering is zodanig algemeen dat men er geen verband uit kan afleiden tussen het betrokken bestanddeel en enig effect voor de gezondheid of het welzijn op het gebied van gezondheid. Met deze formulering wordt hooguit aangegeven dat konjac van nut kan zijn bij (de handeling van) het diëten, zonder meer.

Aangezien het geen gezondheidsclaim betreft, is het ook geen *algemene* gezondheidsclaim die volgens artikel 10, lid 3 Verordening 1924/2006 vergezeld moet worden door een specifieke gezondheidsclaim (Artikel 10, lid 3: *“Verwijzingen naar algemene, niet-specifieke voordelen van de nutriënt of het levensmiddel voor de algemene gezondheid of voor het welzijn op het gebied van gezondheid zijn alleen toegestaan indien zij gepaard gaan met een specifieke gezondheidsclaim die is opgenomen in de in de artikelen 13 en 14 bedoelde lijsten.”*).

Dit middel van Omega Pharma is ongegrond. De claim mag gebruikt worden.

1.1.1.4. Choline

23. Over Choline is de volgende claim toegestaan cfr. Verordening 432/2012:

ID N°	3186
Voorwaarden voor het gebruik van de claim	De claim mag alleen worden gebruikt voor levensmiddelen die ten minste 82,5 mg choline per 100 g of 100 ml of per afzonderlijke portie levensmiddelen bevatten.
Claim	<i>Choline draagt bij tot een normaal metabolisme van vet</i>

De door Forte Pharma gedane bewering in verband met Choline luidt als volgt:

- ***“Choline, een essentiële stof die synergetisch werkt met de vitaminen van de B-groep en dat bijdraagt tot een normaal vetmetabolisme”***

24. Forte Pharma is van oordeel dat hoewel deze claim niet als dusdanig is opgenomen in de gezondheidsclaims die toegelaten zijn, hij voldoende dicht komt bij en overeenstemt met de claim *“choline draagt bij tot een normaal metabolisme van vet”*.

Omega Pharma werpt echter terecht op dat door aan de toegelaten claim toe te voegen dat choline *“een essentiële stof [is] die synergetisch werkt met de vitaminen van de B-groep”*, de claim in die mate gewijzigd wordt dat het een nieuwe gezondheidsclaim uitmaakt met een bijkomende betekenis die niet voorkomt in de lijst van toegestane gezondheidsclaims.

Hij kan derhalve niet gebruikt worden in zijn huidige, uitgebreide formulering.

1.1.1.5. Chroom

25. Met betrekking tot chroom zijn de volgende claims toegelaten bij toepassing van Verordening 432/2012:

ID N°	260, 401, 4665, 4666, 4667
Voorwaarden voor het gebruik van de claim	De claim mag alleen worden gebruikt voor levensmiddelen die ten minste een bron van trivalent chroom zijn zoals bedoeld in de claim BRON VAN [NAAM VAN DE VITAMINE(N)] EN/OF [NAAM VAN HET MINERAAL/DE MINERALEN], zoals vermeld in de bijlage bij Verordening (EG) nr.

	1924/2006, met name minstens 15% van 40 µg.
Claim	<i>Chroom draagt bij tot een normaal metabolisme van macronutriënten</i>

ID N°	262, 4667, 4698
Voorwaarden voor het gebruik van de claim	De claim mag alleen worden gebruikt voor levensmiddelen die ten minste een bron van trivalent chroom zijn zoals bedoeld in de claim BRON VAN [NAAM VAN DE VITAMINE(N)] EN/OF [NAAM VAN HET MINERAAL/DE MINERALEN], zoals vermeld in de bijlage bij Verordening (EG) nr. 1924/2006, met name minstens 15% van 40 µg.
Claim	<i>Chroom draagt bij tot de instandhouding van normale bloedsuikergehalten</i>

Omega Pharma vecht de volgende claim aan:

- ***“Bent u op zoek naar een natuurlijke en efficiënte oplossing om gewicht te verliezen? Een synergetische combinatie van 8 zorgvuldig geselecteerde actieve bestanddelen: (...)”***

26. Omega Pharma wijst erop dat volgens de EFSA geen gezondheidsclaims mogen worden gemaakt met betrekking tot het effect van chroom op het bereiken of het behouden van een normaal lichaamsgewicht daar hier niet voldoende wetenschappelijk bewijs voor is:

“On the basis of the data presented, the Panel concludes that the evidence provided is insufficient to establish a cause and effect relationship between the dietary intake of chromium and the contribution to the maintenance or achievement of a normal body weight.”

Vrij vertaald als:

“Op basis van de gepresenteerde gegevens concludeert het panel dat het geleverde bewijsmateriaal onvoldoende is om een oorzakelijk verband tussen de inname van chroom in de voeding en de bijdrage tot het in stand houden of het bereiken van een normaal lichaamsgewicht vast te stellen.”

Omdat chroom één van de acht bestanddelen is én in verband gebracht wordt met gewichtsverlies, is de claim verboden, aldus Omega Pharma.

De formulering is echter geen gezondheidsclaim met betrekking tot chroom als dusdanig maar heeft betrekking op het product XtraSlim700 in zijn geheel, dat bestaat uit een combinatie van acht bestanddelen. De formulering betreft een titel die samen gelezen moet worden met de onderstaande toelichting, die duidelijk aangeeft dat vier bestanddelen (niet chroom) zorgen voor de afslankende werking en dat drie andere

ingrediënten (waaronder chroom) elke een onderscheiden functie hebben:

Bent u op zoek naar een natuurlijke en efficiënte oplossing om gewicht te verliezen?

Met XtraSlim 700 heeft het departement Onderzoek & Ontwikkeling van de Laboratoires Forté Pharma een exclusieve, innoverende en efficiënte formule op punt gesteld.

Een synergetische combinatie van 8 zorgvuldig geselecteerde actieve bestanddelen :

- **4 plantenextracten, gekozen voor hun afslankende werking :**
 - Een combinatie van **kurkuma** en **wakamé**⁽¹⁾. wakamé helpt om vetten te verbranden, de eetlust te verminderen en uw gewicht onder controle te houden
 - **Cassis**⁽²⁾, dat het lichaam draineert en zo helpt om gewicht te verliezen.
 - **Konjac**, gekend voor zijn kwaliteiten op dieetvlak.
- **3 complementaire ingrediënten, die inwerken op het metabolisme van vetten, koolhydraten en eiwitten**⁽³⁾:
 - **Choline**, een essentiële voedingsstof die synergetisch werkt met de vitamines van de B-groep en dat bijdraagt tot een normaal vetmetabolisme.
 - **Chroom**, dat bijdraagt aan het behoud van een normale bloedsuikerspiegel.
 - **Vitamine B6** dat het eiwitmetabolisme bevordert en ook bijdraagt tot het verminderen van vermoeidheid.
 - **Vitamine B1** dat zorgt voor een goed evenwicht van het zenuwstelsel en een normaal energiemetabolisme⁽⁴⁾

Het bezwaar van Omega Pharma tegen de combinatie van acht bestanddelen is niet gegrond.

1.1.1.6. Combinatie van choline, chroom en vitamine B6

27. Hoger werden de toegestane gezondheidsclaims voor choline en chroom reeds vermeld. Inzake vitamine B6 zijn de volgende gezondheidsclaims vermeld op de lijst met toegestane gezondheidsclaims die opgenomen is in Verordening 432/2012:

ID N°	78
Voorwaarden voor het gebruik van de claim	De claim mag alleen worden gebruikt voor levensmiddelen die ten minste een bron van vitamine B6 zijn zoals bedoeld in de claim BRON VAN [NAAM VAN DE VITAMINE(N)] EN/OF [NAAM VAN HET MINERAAL/DE MINERALEN], zoals vermeld in de bijlage bij Verordening (EG) nr. 1924/2006, met name minstens 15% van 1,4 mg.
Claim	<i>Vitamine B6 draagt bij tot de vermindering van vermoeidheid en moeheid</i>

ID N°	65, 70, 71
Voorwaarden voor het gebruik van de claim	De claim mag alleen worden gebruikt voor levensmiddelen die ten minste een bron van vitamine B6 zijn zoals bedoeld in de claim BRON VAN [NAAM VAN DE VITAMINE(N)] EN/OF [NAAM VAN HET MINERAAL/DE MINERALEN], zoals vermeld in de bijlage bij Verordening (EG) nr. 1924/2006, met name minstens 15% van 1,4 mg.
Claim	<i>Vitamine B6 draagt bij tot een normaal metabolisme van eiwitten en</i>

glycogeen

Omega Pharma en Forte Pharma zijn het erover eens dat de individuele claims met betrekking tot chroom en vitamine B6 geoorloofd zijn. Met betrekking tot de individuele claim over choline wordt verwezen naar wat hoger uiteengezet werd, met name dat het toegelaten is te stellen dat choline bijdraagt tot een normaal metabolisme van vet (Verordening 432/2012).

Omega Pharma stelt dat indien de drie bestanddelen gebruikt worden in een gezondheidsclaim, die claim toegestaan moet zijn voor elk van hen. Zij verwijst in dit verband naar de richtsnoeren van de FOD Volksgezondheid, waarvan principe nr. 11 stelt:

“Het is niet toegestaan om ten onrechte effecten op de gezondheid te suggereren van nutriënten of stoffen door deze combineren met andere nutriënten of stoffen waarvoor een claim is toegestaan.”

Hier geldt hetzelfde als wat hoger geoordeeld werd met betrekking tot de combinatie van de acht bestanddelen, met name dat ingevolge de ophijsting van de drie elementen voldoende duidelijk is welk element welk effect heeft op de gezondheid en dat zodoende in de titel geen afzonderlijke, nieuwe claim geformuleerd wordt. Dit wordt bijkomend voldoende gespecificeerd in de begeleidende voetnoot nr. (4):

“(4) Choline draagt bij tot een normaal vetmetabolisme. Chroom draagt bij aan het behouden van een normale glycemie en aan het normale metabolisme van macrovoedingsstoffen. Vitamine B6 draagt bij aan een normaal metabolisme van eiwitten en glycogeen.”

1.1.2. “XtraSlim700 leidt tot gewichtsverlies”

28. Omega Pharma werpt op dat elke reclame-uiting die suggereert dat het product XtraSlim700 tot gewichtsverlies leidt, verboden moet worden bij toepassing van artikel 5, lid 2 Verordening 1924/2006.

Omega Pharma wijst er in dit verband op dat Forte Pharma als verweermiddel in haar conclusies gesteld heeft dat de bewering “verbrandt 700 kcal/dag” geen gezondheidsclaim uitmaakt vermits de verbranding van calorieën niet automatisch tot gewichtsverlies leidt. Aangezien Forte Pharma volgens Omega Pharma aldus erkend heeft dat het product XtraSlim700 niet altijd leidt tot gewichtsverlies ondanks de bewering dat het product “700 kcal/dag” per dag verbrandt, is het volgens Omega Pharma niet duidelijk wat dan wel de beweerde heilzame effecten zijn van het litigieuze product, laat staan dat de gemiddelde consument deze begrijpt.

29. Artikel 5, lid 2 bevat het algemene voorschrift dat *'gezondheidsclaims alleen gebruikt mogen worden als kan worden aangenomen dat de gemiddelde consument de heilzame effecten die in de claim worden beschreven, begrijpt'*.

Het heilzame effect dat geclaimd wordt is gewichtsverlies. Ongeacht wat Forte Pharma daarover verklaard heeft in haar conclusies, blijkt uit de toegestane en de on hold gezondheidsclaims dat de bestanddelen van XtraSlim700 inderdaad kunnen bijdragen tot gewichtsverlies. In de mate dat de gezondheidsclaim is dat het product XtraSlim700 leidt tot gewichtsverlies, kan er ook geen discussie over bestaan dat dit voor de gemiddelde consument een begrijpelijke boodschap is.

Bijgevolg is de vordering van Omega Pharma ongegrond voor zover zij gesteund is op artikel 5 Verordening 1924/2006.

1.1.3. "verbrandt 700 kcal/dag"

30. Omega Pharma vecht de bewering dat het product 700 kcal/dag verbrandt ook aan op basis van artikel 12, lid b Verordening 1924/2006. Die bepaling verbiedt elke gezondheidsclaim *"die zinspeelt op de snelheid of de mate van gewichtsverlies"*. De bewering dat het product zorgt voor een verbranding van *"700 kcal/dag"* zou volgens Omega Pharma de indruk wekken dat het product een welbepaald afslankend effect heeft.

De verbranding van een bepaald aantal calorieën stemt evenwel niet noodzakelijk overeen met een evenwaardig gewichtsverlies. De vermelding geeft dan ook niet aan hoe snel de gebruiker van het product gewicht zal verliezen of hoeveel gewicht hij zal verliezen.

De vordering van Omega Pharma is ongegrond in de mate dat zij gebaseerd is op artikel 12, lid b Verordening 1924/2006.

1.1.4. De naam "XtraSlim700"

31. Forte Pharma is het houder van het Uniemerkt XtraSlim700 dat op 27 februari 2018 ingeschreven onder het nummer 017487125:



Zij gebruikt dit teken ter onderscheiding van het litigieuze product.

Omega Pharma wil dat dit gebruik van de naam *"XtraSlim700"* verboden wordt en beroept zich hiervoor op artikel 1, lid 3 Verordening 1924/2006. Overeenkomstig deze bepaling kan een *"handelsmerk, merknaam of fantasienaam die voorkomt in de*

etikettering of de presentatie van een levensmiddel of in de daarvoor gemaakte reclame en als een voedings- of een gezondheidsclaim kan worden uitgelegd, worden gebruikt zonder de in deze verordening vastgestelde vergunningsprocedures te ondergaan, op voorwaarde dat het merk of de naam in die etikettering, presentatie of reclame voorkomt in combinatie met een daarmee verband houdende voedings- of gezondheidsclaim die voldoet aan de bepalingen van deze verordening". Omega Pharma stelt dat de benaming XtraSlim700 rechtstreeks verband houdt met de ongeoorloofde gezondheidsclaim dat het product "700kcal/dag verbrandt".

Aangezien Forte Pharma de claim "verbrandt 700 kcal/dag" ingevolge dit vonnis niet meer mag gebruiken, zal de consument ook geen associatie meer (kunnen) maken tussen het merk en de betreffende claim. Het merk verwijst in dat geval uitsluitend naar de toegelaten claim inzake gewichtsverlies.

Voor zover Forte Pharma zich houdt aan het stakingsbevel met betrekking tot de claim "verbrandt 700 kcal/dag", is er geen reden om een stakingsbevel op te leggen met betrekking tot de naam "XtraSlim700".

1.1.5. Besluit

32. Het gebruik van de hoger vermelde gezondheidsclaims die niet beantwoorden aan de voorwaarden gesteld in artikel 10 en 13 Verordening 1924/2006, vormt een oneerlijke handelspraktijk in de zin van artikel VI.93 van het Wetboek van Economisch Recht (WER) en artikel VI.97, 2° WER.

Overeenkomstig artikel VI.93 is een handelspraktijk oneerlijk wanneer zij:

a) *in strijd is met de vereisten van professionele toewijding*

en

b) *het economische gedrag van de gemiddelde consument die zij bereikt of op wie zij gericht is of, indien zij op een bepaalde groep consumenten gericht is, het economische gedrag van het gemiddelde lid van deze groep, met betrekking tot het onderliggende product wezenlijk verstoort of kan verstoren. [...]*

Artikel VI.97, 2° WER verbiedt de volgende misleidende handelspraktijken ten opzichte van consumenten:

"Als misleidend wordt beschouwd een handelspraktijk die gepaard gaat met onjuiste informatie en derhalve op onwaarheden berust of, zelfs als de informatie feitelijk correct is, de gemiddelde consument op enigerlei wijze, inclusief door de algemene presentatie, bedriegt of kan bedriegen ten aanzien van een of meer van de volgende elementen, en de gemiddelde consument er zowel in het ene als in het andere geval

toe brengt of kan brengen een besluit over een transactie te nemen dat hij anders niet had genomen:

2° de voornaamste kenmerken van het product, zoals (...), voordelen, risico's, (...), van het gebruik te verwachten resultaten, of de resultaten en wezenlijke kenmerken van op het product verrichte tests of controles;"

Het voeren van een gezondheidsclaim in strijd met de wetgeving inzake commerciële mededelingen voor levensmiddelen is in strijd met de vereiste van professionele toewijding en kan de consument misleiden over de te verwachten resultaten van het betreffende levensmiddel.

Forte Pharma kan niet ernstig betwisten dat de ongeoorloofde gezondheidsclaims in kwestie de beslissing van de gemiddelde consument van afslankproducten kan beïnvloeden. Dergelijke consument gaat immers specifiek op zoek naar informatie over de voordelen van het product op het vlak van het afslanken en zal zich laten leiden door de beweringen die de producent in dat verband doet. Het mogelijke effect van gezondheidsclaims in het algemeen op de consument is trouwens met zoveel woorden erkend in overweging 9 van Verordening 1924/2006:

"Wanneer levensmiddelen met claims worden aangeprezen, kan bij de consument de indruk ontstaan dat zij in nutritioneel, fysiologisch of een ander met de gezondheid verband houdend opzicht beter zijn dan soortgelijke of andere stoffen waar dergelijke nutriënten niet aan toegevoegd zijn. Dit kan de consument ertoe brengen keuzes te maken die zijn totale inname van nutriënten of andere stoffen beïnvloeden op een wijze die strijdig is met de wetenschappelijke adviezen."

33. Bij toepassing van artikel 97, 2° WER zijn de claims die geen gezondheidsclaims zijn doch die niet of niet afdoende bewezen worden, eveneens verboden.

Dit betreft de beweringen:

- dat het product een "synergetische" combinatie is.
- inzake de "bewezen doeltreffendheid" van het product;
- een "efficiënte" oplossing om gewicht te verliezen.

Forte Pharma verwijst naar de beweerde "synergie" tussen de ingrediënten, wat erop wijst dat ze met elkaar interageren. Forte Pharma voldoet niet aan de bewijslast inzake het product XtraSlim700 aangezien ze geen klinische data voorlegt met betrekking tot de volledige combinatie van actieve ingrediënten in het product XtraSlim700 en de daaruit volgende "synergie".

Wat betreft de “bewezen doeltreffendheid” of “efficiëntie” wordt door de wijze van presentatie de indruk gewekt dat de doeltreffendheid van het product XtraSlim700 wetenschappelijk bewezen is. De studie toont van Ninapharm evenwel hoogstens aan dat een samenstelling van wakamé en kurkuma onder sommige omstandigheden kan leiden tot een verbranding van “700kcal/dag”. Deze wetenschappelijke studie zegt evenwel niets over de resultaten van het product XtraSlim700 en wat het gevolg is van de bijkomende stoffen die 1 capsule van het product XtraSlim700 omvat op de beweerde werking van het liposlim-complex. Forte Pharma toont ook niet aan dat het liposlim-complex in een hoeveelheid aanwezig is die het geclaimde fysiologische effect bewerkstelligt (artikel 5, lid 1 Verordening 1924/2006).

34. De overige door Omega Pharma opgeworpen middelen en aangehaalde bepalingen kunnen niet tot een andere beslissing leiden zodat het niet dienstig is er verder op in te gaan.

1.2. Tegenvordering

35. Forte Pharma vordert dat de rechtbank vaststelt dat de claims die zij maakt met betrekking tot het product XtraSlim700, rechtmatig zijn in het licht van de geldende regelgeving ter zake en meer bepaald Verordeningen 1924/2006 en 432/2012.

De stakingsrechter is echter niet bevoegd om op tegeneis een verklaring voor recht af te leveren die niet vergezeld gaat van enig stakingsbevel.

1.3. Maatregelen

1.3.1. Staking

36. De staking van de vastgestelde inbreuken moet bevolen worden bij toepassing van artikel XVII.1 WER, onder verbeurte van een dwangsom. Het bedrag van die dwangsom moet voldoende hoog zijn om te vermijden dat de inbreukmaker van oordeel zou zijn dat de verbeurte van de dwangsom een kleiner nadeel oplevert dan het voordeel dat hij zou kunnen realiseren door het stakingsbevel te negeren.

Aangezien Verordening 1924/2006 toelaat om gezondheidsclaims te herformuleren, is het aangewezen om in dit geval het stakingsbevel te beperken tot de ongeoorloofde formuleringen in kwestie en dit niet uit te breiden naar ‘*alle beweringen die iets gelijkaardigs suggereren*’, om te vermijden dat zich uitvoeringsproblemen zouden voordoen over geherformuleerde claims die achteraf geoorloofd blijken te zijn.

Wat betreft de dwangsom, verzoekt Forte Pharma om in toepassing van artikel 1385ter Ger.W. het bedrag ervan terug te brengen tot een redelijk bedrag van 50 euro per inbreuk in plaats van 1.000 euro, zoals gevorderd. De rechtbank houdt bij het

bepalen van het bedrag van de dwangsom rekening met de waarde van de voordelen die behaald kunnen worden uit het verder voeren van de verboden publiciteit en acht een dwangsom van 500 euro per inbreuk en per dag aangewezen.

Wat betreft de termijnen om het stakingsbevel na te leven, wil Omega Pharma dat het bevel ingaat binnen 5 dagen na betekening van het vonnis. Forte Pharma stelt een maand nodig te hebben om zich in regel te stellen. De dd. voorzitter acht het redelijk om een termijn te voorzien van veertien dagen om een nieuwe verpakking te voorzien en de overige publiciteit te wijzigen.

1.3.2. Publicatie en mededeling aan verkooppunten

37. Omega Pharma vordert tevens dat:

- een samenvatting van dit vonnis gepubliceerd wordt bovenaan op de startpagina van de website www.fortepharma.com, in twee nationaal verspreide Nederlandstalige kranten en in twee nationaal verspreide Franstalige kranten. Dit zou er volgens Omega Pharma toe bijdragen dat de consument ingelicht wordt omtrent de inbreuken op het WER en de Verordening 1924/2006;
- alle verkooppunten van het product XtraSlim700 geïnformeerd worden over dit vonnis aangezien de verdelers moeten meewerken aan de stopzetting van het gebruik van de litigieuze claims.

Forte Pharma noemt deze maatregelen disproportioneel en abusief.

38. Krachtens artikel XVII.4 WER mogen maatregelen van openbaarmaking slechts toegestaan worden indien zij er kunnen toe bijdragen dat de gewraakte daad of de uitwerking ervan ophouden.

Het stakingsbevel zal ervoor zorgen dat de gewraakte daden ophouden. Wat betreft de uitwerking ervan, kan het volstaan om de verdelers via een schrijven op de hoogte te brengen van de opgelegde wijzigingen. Zij zijn immers best geplaatst om op hun beurt de consument te informeren/adviseren bij zijn aankoopbeslissing. Er is dan ook geen grond voor de wijde publicatie van een samenvatting van dit vonnis.

39. De door Omega Pharma bijkomend gevorderde maatregel tot terugroeping uit het handelsverkeer wordt niet nader gemotiveerd. Hij wordt dan ook niet toegestaan.

2. Kosten

40. Beide partijen zijn in het ongelijk gestelde partijen in de zin van artikel 1017 Ger.W. Bij toepassing van deze bepaling is er reden om de kosten om te slaan tussen

partijen in dezelfde verhouding (70/30) als die waarin zij in het gelijk/ongelijk werden gesteld.

Omega Pharma vordert om - bij toepassing van artikel 1022, lid 3 Ger.W. - het bedrag van de rechtsplegingsvergoeding die haar toekomt, vast te stellen op het maximum van 12.000 euro. Zij stelt dat Forte Pharma de procedure nodeloos vertraagd heeft door om een taalwijziging te verzoeken en door de afwijzende beslissing van deze rechtbank van 29 augustus 2018 aan te vechten voor de arrondissementsrechtbank, waar Forte Pharma op 10 december 2018 opnieuw in het ongelijk werd gesteld. Omega Pharma wijst ook op de complexiteit van de middelen tegen de twaalf gezondheidsclaims.

Gelet op de bijkomende procedure die gevoerd werd over de proceduretaal en de gespecialiseerde, relatief complexe materie waar de huidige procedure over handelt, is het kennelijk onredelijk om slechts ten belope van het basisbedrag van 1.440 euro tegemoet te komen in de kosten en erelonen van de advocaten van Omega Pharma. De rechtbank acht het passend om het bedrag van de rechtsplegingsvergoeding voor Omega Pharma te bepalen op 6.000 euro.

V. Beslissing van de rechtbank

De dd. voorzitter:

- verklaart dat het formuleren in reclame op verpakkingen, websites en andere dragers van de volgende beweringen inzake het product XtraSlim700 en elk product met dezelfde samenstelling, ongeacht de taal, strijdig is met artikel VI.93 WER en artikel VI.97, 2° WER:
 - *“de efficiëntie van het ingrediëntencomplex wakamé-kurkuma leidt tot een gemiddeld verlies van 700 kcal/dag”;*
 - *“verbrandt 700 kcal/dag”;*
 - *“Choline, een essentiële stof die synergetisch werkt met de vitaminen van de B-groep”;*
 - *“een synergetische combinatie”;*
 - *“bewezen doeltreffendheid”;*
 - *“efficiënte oplossing om gewicht te verliezen”.*

- beveelt Forte Pharma om deze inbreuken te staken binnen veertien dagen vanaf de betekening van dit vonnis, onder verbeurte van een dwangsom van 500 euro per inbreuk en per reclamadrager;
- beveelt Forte Pharma om al haar Belgische verkooppunten die het product XtraSlim700 verdelen, per aangetekend schrijven mee te delen dat de ingevolge dit vonnis verboden gezondheidsclaims en vermeldingen niet langer gebruikt mogen worden, onder verbeurte van een dwangsom van 5.000 euro per verkooppunt dat zij niet geïnformeerd heeft binnen veertien dagen vanaf de betekening van dit vonnis;
- zegt dat geen dwangsommen zullen verbeuren boven een bedrag van 2.500.000 euro;
- verklaart zich niet bevoegd om te oordelen over de tegenvordering;
- veroordeelt Omega Pharma tot 30% van de kosten en Forte Pharma tot 70% van de kosten, voor Omega Pharma vastgesteld op 375,92 euro (dagvaarding, inclusief 20 euro voor het Begrotingsfonds voor de tweedelijnsbijstand) en 6.000 euro (rechtsplegingsvergoeding) en voor Forte Pharma vastgesteld op 1.440 euro (rechtsplegingsvergoeding).

Dit vonnis werd gewezen door de heer **D. Geernaert**, rechter (die door de wettig verhinderde voorzitter aangeduid werd om haar te vervangen), en door hem uitgesproken in aanwezigheid van mevrouw **M. Vanden Eycken**, griffier, op de openbare en buitengewone terechtzitting van de kamer van de vorderingen zoals in kort geding van de Nederlandstalige ondernemingsrechtbank Brussel, te 1000 Brussel, Waterloolaan 70, op **19 juni 2019**.



M. VANDEN EYCKEN



D. GEERNAERT