



MINNELIJKE SCHIKKING GEFORMULEERD DOOR DE AUDITEUR VAN DE FSMA EN WAARMEE WHAT'S COOKING GROUP NV HEEFT INGESTEMD

Deze minnelijke schikking, waarvan het voorstel door de auditeur van de Autoriteit voor financiële diensten en markten (hierna "FSMA") aan What's Cooking Group NV (destijds genaamd Ter Beke NV) werd geformuleerd en waarmee laatstgenoemde op 6 juli 2023 voorafgaandelijk heeft ingestemd, werd op 18 juli 2023 door het directiecomité van de FSMA aanvaard overeenkomstig artikel 71, § 3 van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten (hierna de "wet van 2 augustus 2002").

Gelet op de artikelen 70 tot 72 van de wet van 2 augustus 2002;

Gelet op de beslissing van het directiecomité van de FSMA van 19 januari 2021 om een onderzoek te openen aangaande de mogelijke niet-naleving door What's Cooking Group NV (destijds genaamd Ter Beke NV) van artikel 17, lid 1 van de Verordening (EU) Nr. 596/2014 van het Europees Parlement en de Raad van 16 april 2014 betreffende marktmisbruik (Verordening marktmisbruik) en houdende intrekking van Richtlijn 2003/6/EG van het Europees Parlement en de Raad en Richtlijnen 2003/124, 2003/125/EG en 2004/72/EG van de Commissie (hierna de "MAR Verordening");

Gelet op de onderzoeksdaden gesteld door de auditeur en de door hem opgestelde voorlopige vaststellingen;

Gelet op artikel 71, § 3, lid 1 van de wet van 2 augustus 2002, op grond waarvan het directiecomité van de FSMA een minnelijke schikking kan aanvaarden voordat de grieven ter kennis worden gebracht en voor zover de betrokken persoon heeft meegewerkt aan het onderzoek en voorafgaandelijk met die minnelijke schikking heeft ingestemd;

1. Overwegende dat het onderzoek tot de volgende vaststellingen heeft geleid:

- a) What's Cooking Group NV, ten tijde van de feiten Ter Beke NV genaamd en hierna aangeduid als "Ter Beke", is een naamloze vennootschap naar Belgisch recht, met zetel te Beke 1, 9950 Lievegem (België), en met ondernemingsnummer 0421.364.139 (RPR Gent, afdeling Gent), waarvan de aandelen zijn toegelaten tot de verhandeling op Euronext Brussel.

Ter Beke en haar dochtervennootschappen zijn actief in de voedingssector en hebben twee kernactiviteiten: hartig beleg en versbereide gerechten.

- b) What's Cooking Aalsmeer BV, ten tijde van de feiten Offerman Aalsmeer BV genaamd en hierna aangeduid als "Offerman", is een onrechtstreekse 100%-dochtervennootschap van Ter Beke met maatschappelijke zetel in Nederland.

Offerman omvat een centrum voor versnijding en verpakking van vleeswaren in Aalsmeer en maakt aldus deel uit van de kernactiviteit "hartig beleg".

- c) De Nederlandse Voedsel- en Warenautoriteit (hierna de "NVWA") heeft Offerman op 5 augustus 2019 geïnformeerd dat een uitbraakonderzoek werd opgestart omtrent een cluster van 18 listeria-ziektegevallen, waarbij Offerman als een mogelijke bron werd

beschouwd. De oorsprong kon echter niet met zekerheid worden vastgesteld en een aantal stalen werden genomen. Ter Beke werd door Offerman op de hoogte gesteld van de opstart van dit uitbraakonderzoek.

- d) Op woensdag 2 oktober 2019, om 15u, heeft de NVWA Offerman op de hoogte gesteld van het feit dat, op grond van een WGS ("*whole genome sequencing*") analyse, bij het voormelde cluster van 18 listeria-ziektegevallen dezelfde listeria-stam was aangetroffen als in een aantal voedselisolaten die Offerman in het kader van het voormelde uitbraakonderzoek voor verdere typering had opgestuurd.

Op deze zelfde dag om 18u57 heeft de NVWA bijkomend aan Offerman meegedeeld dat het voormelde cluster inmiddels 20 ziektegevallen telde waaronder drie doden (ziektegevallen uit 2019) en een miskraam (een ziektegeval van 2018). De NVWA had deze geactualiseerde informatie zelf pas kort tevoren ontvangen van het Rijksinstituut voor Volksgezondheid en Milieu (in Nederland) (hierna het "RIVM"). Offerman ontving geen verdere details omtrent de ernst van de andere ziektegevallen dan de drie doden en de miskraam.

- e) Op donderdag 3 oktober 2019, om 8u35, deelde Offerman aan de NVWA haar beslissing mee om een recall (*lees: terugroepactie*) uit te voeren van de "1.2 producten" versneden op bepaalde lijnen. Het begrip "1.2 producten" verwijst naar de levensmiddelen die behoren tot de levensmiddelencategorie 1.2 vermeld in bijlage I, hoofdstuk 1, van de Verordening (EG) Nr. 2073/2005 van de Commissie van 15 november 2005 inzake microbiologische criteria voor levensmiddelen.

Diezelfde dag, om 11u43, droeg de NVWA Offerman vervolgens op een aantal bijkomende maatregelen te nemen. Deze maatregelen omvatten de uitbreiding van de recall en productiestop tot een recall van alle 1.2 producten en een productiestop op alle lijnen van 1.2 producten.

Ook nog op 3 oktober 2019 om 14u vond dienaangaande een vergadering plaats tussen de NVWA en personen van Offerman en Ter Beke.

Ter Beke was op de hoogte van, en het Crisis Management Team van de groep was betrokken bij, deze feiten die plaatsvonden op woensdag 2 en donderdag 3 oktober 2019.

- f) De raad van bestuur van Ter Beke vergaderde hierover, tijdens een vergadering die aanving op donderdag 3 oktober 2019 om 17u30, en oordeelde dat de recall geen koersgevoelige informatie op groepsniveau uitmaakte, mede omdat er op dat moment geen materiële impact op de resultaten van de groep werd verwacht. Er werd aldus besloten om geen Ter-Beke persbericht te verspreiden. Overeenkomstig de notulen van deze raad van bestuur, zou de raad op de hoogte worden gehouden en zou een conference call meeting worden opgezet van zodra de feiten daartoe noopten.

Offerman zelf verspreidde op donderdagavond 3 oktober 2019 rond 20u30 in Nederland een (verplicht) persbericht inzake de recall (op basis van de wetgeving rond recalls). Het persbericht bevatte geen verwijzing naar de ziektegevallen, doden en miskraam.

- g) Daags nadien, op vrijdag 4 oktober 2019 om 11u48, publiceerde het RIVM een bericht met als titel "*Vleeswaren waarschijnlijk bron 20 patiënten met Listeria*". In dit bericht werd melding gemaakt van het bestaan van 20 listeria-patiënten, waaronder drie doden en een miskraam, waarvan het volgens het bericht zo goed als zeker was dat zij in de afgelopen 2 jaar besmet waren geraakt via vleeswaren, onder aanduiding dat de producent inmiddels een veiligheidswaarschuwing had uitgestuurd. De inhoud van dit bericht werd, met verwijzing naar Offerman, overgenomen in de media.

- h) Op deze zelfde dag, om 12u42, was de koers van het aandeel Ter Beke gedaald tot 112 euro, ten opzichte van een openingskoers op diezelfde dag van 123 euro (- 8,94%). Na contactname tussen de FSMA en Ter Beke omtrent de in de media plots verspreide informatie, werd om 12u45 de handel in het aandeel Ter Beke door de FSMA geschorst, in afwachting van een persbericht van Ter Beke.
- i) Nog steeds op deze zelfde dag, rond 15u, publiceerde Ter Beke een persbericht met als titel "*Ter Beke reageert met betrekking tot de berichtgeving over de recall bij haar Nederlandse dochter Offerman B.V.*". In dit persbericht gaf Ter Beke een korte duiding omtrent de recall door Offerman, bevestigde ze de tijdelijke stopzetting van de activiteiten in Aalsmeer en bevestigde ze kennis te hebben genomen van de melding van de NVWA en het RIVM als zou bij ziektegevallen in Nederland, waaronder drie overlijdens en een miskraam, dezelfde listeria-stam zijn aangetroffen als in de Offerman locatie in Aalsmeer.
- Ter Beke kondigde tevens aan dat ze de markt verder zou informeren indien zou blijken dat de financiële impact op de resultaten van de groep van de recall en de tijdelijke stopzetting van de activiteiten van Offerman, materieel zou blijken te zijn.
- j) Op vrijdag, 4 oktober 2019, rond 16u, werd de recall uitgebreid tot de "*1.3 producten*"¹. De recall van Offerman was tot dan beperkt tot de 1.2 producten en werd hierdoor uitgebreid tot alle producten van Offerman.
- Volgens de verklaringen van Ter Beke werd het, over het daaropvolgende weekend, voor haar duidelijk dat de productiestop mogelijk langer zou aanslepen dan verwacht ingevolge werkzaamheden tot aanpassing van de fabriek, wat aanleiding zou geven tot een grotere financiële impact en een langere onbeschikbaarheid van sommige producten in de markt en bij sommige klanten.
- k) Op maandag 7 oktober 2019 om 8u30 publiceerde Ter Beke een nieuw persbericht met de titel "*Update recall Offerman Aalsmeer Ter Beke stelt resultaatsverwachting 2019 bij*". Ter Beke verwees in dit persbericht naar een totale mogelijke impact van de recall en de tijdelijke stopzetting van activiteiten in Aalsmeer op het onderliggende EBITDA-resultaat van de groep voor 2019 van ongeveer 10%. Deze eerste inschattingen van de impact leidden tot een neerwaartse bijstelling van de eerdere vooruitzichten van Ter Beke, met name dat het onderliggende EBITDA-resultaat voor 2019 dat van 2018 zou overtreffen. Ter Beke verwees daarnaast in dit persbericht naar de melding van de NVWA en het RIVM, als zou bij ziektegevallen in Nederland, waaronder drie overlijdens en een miskraam, dezelfde listeria-stam zijn aangetroffen als in de Offerman locatie in Aalsmeer en stelde geen verdere informatie te hebben over de bewering als zou dit duiden op een causaal verband tussen beide.
- l) Op maandag 7 oktober 2019, om 9u30, een uur na deze publicatie, werd de handel in het aandeel Ter Beke hervat. De koers van het aandeel bedroeg, bij de opening van de handel, 91,6 euro (t.o.v. een laatste koers, op 4 oktober 2019, van 112 euro) en het aandeel sloot de beursdag aan 99,8 euro.

¹ Het begrip "*1.3 producten*" verwijst naar de levensmiddelen die behoren tot de levensmiddelen categorie 1.3 vermeld in bijlage I, hoofdstuk 1, van de Verordening (EG) Nr. 2073/2005 van de Commissie van 15 november 2005 inzake microbiologische criteria voor levensmiddelen.

- m) Op 20 december 2019 werd, na uitvoering van werkzaamheden in de fabriek van Aalsmeer, de productiestop door de NVWA opgeheven.

De productie in Aalsmeer werd hervat met een beperkter aantal machines en met een gereduceerde tewerkstelling.

- n) In haar jaarverslag over 2019 heeft Ter Beke gesteld dat het op dat ogenblik niet aan de orde was om de fabriek in Aalsmeer als vaststaande oorzaak van zieken en doden aan te wijzen: het was niet bekend of alle pakjes vleeswaren binnen de houdbaarheidsdatum en in goede omstandigheden werden geconsumeerd. Volgens Ter Beke werd geen vordering of aanspraak geformuleerd ten aanzien van Offerman of Ter Beke door een patiënt of nabestaande.

2. Overwegende in rechte, dat:

- a) Ter Beke een uitgevende instelling is in de zin van artikel 3, lid 1, punt 21 van de MAR Verordening die, op grond van artikel 17, lid 1, al. 1 van de MAR Verordening, verplicht is om voorwetenschap die rechtstreeks op haar betrekking heeft, zo snel mogelijk openbaar te maken.
- b) voorwetenschap in artikel 7, lid 1, a) van de MAR Verordening onder meer omschreven wordt als *“niet openbaar gemaakte informatie die concreet is en die rechtstreeks of onrechtstreeks betrekking heeft op een of meer uitgevende instellingen of op een of meer financiële instrumenten en die, indien zij openbaar zou worden gemaakt, een significante invloed zou kunnen hebben op de koers van deze financiële instrumenten of daarvan afgeleide financiële instrumenten”*.

3. De FSMA is op grond van het onderzoeksdossier van oordeel dat:

- a) de informatie waarover de raad van bestuur van Ter Beke op 3 oktober 2019 om 17u30 beschikte, met name dat in voedselisolaten afkomstig van Offerman dezelfde listeria-stam was aangetroffen als bij 20 listeria-ziektegevallen - waaronder drie doden en een miskraam- waarna een recall en productiestop van producten van Offerman was opgedragen, kwalificeerde als voorwetenschap die rechtstreeks betrekking had op Ter Beke in de zin van artikel 7, lid 1, a) van de MAR Verordening.
- b) Ter Beke een inbreuk heeft gepleegd op haar verplichting om voorwetenschap die rechtstreeks op haar betrekking heeft zo snel mogelijk openbaar te maken in overeenstemming met artikel 17, lid 1, al. 1 van de MAR Verordening aangezien de betrokken raad van bestuur niet heeft beslist om deze informatie openbaar te maken.

Gelet op het feit dat Ter Beke aan het onderzoek heeft meegewerkt en dat deze medewerking een minnelijke schikking mogelijk maakt onder de in artikel 71, § 3 van de wet van 2 augustus 2002 bedoelde voorwaarden;

Overwegende dat de minnelijke schikking een snelle en definitieve regeling toelaat van de procedure;

Overwegende dat het bedrag van de minnelijke schikking in verhouding moet staan tot de aard van de feiten en een ontradend effect moet hebben;

Overwegende dat artikel 71, § 3 van de wet van 2 augustus 2002 voorschrijft dat de minnelijke schikkingen worden bekendgemaakt op de website van de FSMA;

Overwegende dat de nominatieve bekendmaking van de minnelijke schikking op de website van de FSMA belangrijk is voor het vertrouwen in de markt, en eveneens de transparantie en de objectiviteit van het optreden en van de procedures van de FSMA verzekert;

Overwegende dat de aanvaarding van een minnelijke schikking in rechte niet overeenstemt met een erkenning van schuld;

Om deze redenen,

stelt de auditeur aan Ter Beke (thans genaamd What's Cooking Group NV) als minnelijke schikking, in de zin van artikel 71, § 3 van de wet van 2 augustus 2002, de betaling voor van de som van € 200.000, samen met de nominatieve bekendmaking van deze minnelijke schikking op de website van de FSMA.

Ter Beke (thans genaamd What's Cooking Group NV) betwist de feitelijke elementen hierboven geschetst onder randnr. 1 niet, en verklaart in te stemmen met dit voorstel tot minnelijke schikking, bestaande uit de betaling van de som van € 200.000, samen met de nominatieve bekendmaking van deze minnelijke schikking op de website van de FSMA.

Ter Beke (thans genaamd What's Cooking Group NV) heeft er nota van genomen dat dit voorstel pas van kracht kan worden nadat het, overeenkomstig artikel 71, § 3 van de wet van 2 augustus 2002, door het directiecomité van de FSMA is aanvaard, en dat de beslissing van het directiecomité niet vatbaar is voor beroep.