

FASTSTELLINGSOVEREENKOMST

Gemeente Kaag en Braassem – SBB Deelnemingen B.V.

Ondergetekenden:

1. De publiekrechtelijke rechtspersoon **GEMEENTE KAAG EN BRAASSEM**, zetelende aan het Westeinde 1 (2371 AS) te Roelofarendsveen, ten deze rechtsgeldig vertegenwoordigd door [REDACTED] en handelend ter uitvoering van het besluit van het college van burgemeester en wethouders van de gemeente Kaag en Braassem, hierna te noemen: het College, d.d. 6 juli 2021, hierna te noemen: "de Gemeente",

en
2. De besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid **SBB DEELNEMINGEN B.V.**, gevestigd te Beverwijk en kantoorhoudende aldaar aan de Parallelweg 8 (1948 NM), hierbij vertegenwoordigd door haar bestuurder SBB Bouwgroep B.V., die op haar beurt vertegenwoordigd wordt [REDACTED] hierna te noemen: "SBB".

de Gemeente en SBB hierna gezamenlijk ook te noemen: "Partijen".

Nemen het volgende in overweging:

- A. Smits Bouwbedrijf B.V. voert in opdracht van SBB werkzaamheden uit ten behoeve van de realisatie van woningbouw en de daarmee samenhangende aanleg van de openbare ruimte in het dorpshart van Leimuiden (hierna: "het project"). De Gemeente en SBB hebben ter zake een anterieure overeenkomst gesloten op 3 december 2015, alsmede een addendum bij de anterieure overeenkomst d.d. 18 oktober 2016.
- B. Onderdeel van het project van SBB is de aanleg van een dorpshaven en in dat kader het doorbreken van het dijklichaam langs de Grietpolderweg ten behoeve van de bereikbaarheid van de haven en de aanleg van een brug.
- C. Tijdens de uitvoering van werkzaamheden aan de Grietpolderweg om aansluiting te maken op de reeds door SBB gerealiseerde brug, is gebleken dat de werkzaamheden door SBB niet kunnen worden uitgevoerd zonder dat aanvullende stabiliserende maatregelen worden getroffen vanwege het feit dat het dijklichaam onvoldoende stabiel is, althans is geworden. De Gemeente is op basis van een rapport van Fugro NL Land B.V. van mening dat de schade aan en instabiliteit van

het dijklichaam is ontstaan als gevolg van door/namens SBB (onjuist) uitgevoerde werkzaamheden. SBB is van mening dat zij niet aansprakelijk is omdat dat het dijklichaam reeds gebrekkig zou zijn geweest voorafgaand aan het uitvoeren van de werkzaamheden.

- D. Bij brief d.d. 21 mei 2021 heeft de gemeente SBB aansprakelijk gesteld voor de sub C genoemde instabiliteit en verzakkingen en haar gesommeerd de werkzaamheden aan de Grietpolderweg te hervatten, de schade te herstellen en noodzakelijke stabiliserende maatregelen te treffen. Laatstgenoemde maatregelen bestaan hoofdzakelijk uit het slaan of intrillen van meerdere damwanden.
- E. Bij brief d.d. 1 juni 2021 heeft SBB betwist dat sprake is van schade aan het dijklichaam en de aansprakelijkheid afgewezen met de opmerking dat het niet op haar weg ligt om herstelmaatregelen en stabiliserende maatregelen te treffen. SBB is van mening dat het dijklichaam gebrekkig is en dat de gemeente en/of het Hoogheemraadschap van Rijnland aansprakelijk is voor het herstel. SBB is daarnaast van mening dat zij schade lijdt als gevolg van het gebrekkige dijklichaam en de stillegging van de werkzaamheden. SBB houdt de gemeente aansprakelijk voor de door haar geleden en nog te lijden schade.
- F. Partijen zijn het erover eens dat zij thans geen overeenstemming kunnen krijgen over de vraag wie van partijen aansprakelijk is voor de kosten voor het treffen van de nodige stabiliserende maatregelen teneinde de werkzaamheden te kunnen hervatten en uitvoeren. Om te voorkomen dat als gevolg daarvan de gemeente een kort geding procedure moet voeren tegen SBB en de voortgang van het herstel en de realisatie het Project verder vertraging oploopt, hebben Partijen afspraken gemaakt over een voorlopige oplossing. Partijen wensen de gemaakte afspraken in deze overeenkomst vast te leggen.

Artikel 1 – Geschil

- 1.1. Partijen hebben een geschil over de vraag wie van Partijen aansprakelijk is voor de kosten voor het treffen van de in de considerans genoemde stabiliserende maatregelen.
- 1.2. De Gemeente is van mening dat SBB aansprakelijk is voor de genoemde kosten, alsmede voor alle overige schade en kosten. SBB is van mening dat zij niet aansprakelijk is en haar geen verwijt valt te maken alsmede dat de gemeente en/of het Hoogheemraadschap van Rijnland en/of andere partijen aansprakelijk is/zijn voor de genoemde kosten en de overige schade van SBB.
- 1.3. Zonder erkenning van enige aansprakelijkheid en vooruitlopend op een eventuele procedure tussen Partijen, zijn Partijen overeengekomen dat SBB op de kortst mogelijke termijn en in overleg met de gemeente en zo nodig in overleg met het

Hoogheemraadschap van Rijnland alle noodzakelijke stabiliserende maatregelen zal treffen en de werkzaamheden aan de Grietpolderweg zal uitvoeren opdat de Grietpolderweg voor alle verkeer kan worden opengesteld.

Artikel 2 – Uitvoering herstelwerkzaamheden

- 2.1. SBB zal de noodzakelijke stabiliserende maatregelen, hierna te noemen: de Werkzaamheden, geheel vrij en naar eigen inzicht uitvoeren met inachtneming van de tussen Partijen gesloten anterieure overeenkomst d.d. 3 december 2015 en overeenkomstig een nader tussen partijen overeen te komen planning.
- 2.2. De Gemeente zal zoveel als mogelijk haar medewerking verlenen aan de uitvoering van de werkzaamheden en daartoe overleg voeren met SBB. SBB is verantwoordelijk voor een deugdelijke uitvoering van de werkzaamheden.
- 2.3. SBB tracht de Werkzaamheden zo veel als mogelijk uit te (laten) voeren tegen marktconforme prijzen rekening houdend met de wens van de gemeente om de Grietpolderweg op de kortst mogelijke termijn weer open te stellen voor alle verkeer. Partijen voeren zo vaak als nodig overleg over de omvang van de werkzaamheden, de wijze van uitvoering en de hiermee gemoeide kosten. SBB voert de Werkzaamheden conform een van haar afkomstig ontwerp, bestek en open begroting uit en nadat de gemeente daarmee akkoord is.

Artikel 3 – Kosten

- 3.1 Partijen dragen voorlopig ieder voor de helft – beide uitdrukkelijk onder reserve van al hun rechten en weren – de kosten van de Werkzaamheden. De gemeente zal in dat kader de helft van de kosten aan SBB betalen. De gemeente zal 3/4^e deel van haar voorlopige bijdrage (zijnde 3/8^e deel van de totale kosten voor de Werkzaamheden) betalen binnen 14 dagen na start uitvoering van de Werkzaamheden en 1/4^e deel van haar voorlopige bijdrage (zijnde 1/8 deel van de totale kosten voor de Werkzaamheden) binnen 14 dagen na oplevering van de Werkzaamheden.

Artikel 4 – Beëindiging geschil

- 4.1 Partijen trachten vanaf de dag van ondertekening van deze overeenkomst tot drie maanden na uitvoering van de Werkzaamheden een definitieve oplossing in der minne te bereiken. Voor zover SBB zulks wenst en nodig acht zal de gemeente met SBB overleg voeren met het Hoogheemraadschap van Rijnland teneinde te bewerkstelligen dat (een deel van) de herstelkosten voor rekening komen van het Hoogheemraadschap van Rijnland.

- 4.2 Indien Partijen ingevolge art. 4.1 geen definitieve overeenstemming bereiken over de verdeling van de kosten voor het treffen van de noodzakelijke stabiliserende maatregelen zal de meest gerede partij binnen zes maanden na oplevering van de Werkzaamheden een procedure aanhangig maken bij de Raad van Arbitrage in bouwgeschillen te Utrecht. Het recht om een procedure aanhangig te maken vervalt zes maanden na oplevering van de Werkzaamheden.
- 4.3 SBB behoudt zich het recht voor om - zo nodig - andere partijen te betrekken in het overleg en de eventueel daarop volgende procedure ten einde te bezien wie uiteindelijk aansprakelijk en draagplichtig is voor de kosten van de aanvullende maatregelen.

Artikel 5 – Aard van deze overeenkomst

- 4.1. Deze Overeenkomst is een vaststellingsovereenkomst in de zin van artikel 7:900 BW.
- 4.2. Partijen zijn zich ervan bewust dat, als onverhoopt zou blijken dat (onderdelen van) deze Overeenkomst in strijd is met dwingend recht, artikel 7:902 BW meebrengt dat de afspraken in deze Overeenkomst toch geldig zijn.

Artikel 5 – Totstandkoming en inwerkingtreding

- 5.1. Deze Overeenkomst komt pas tot stand nadat het College van Burgemeester en Wethouders van de gemeente Kaag en Braassem heeft besloten tot het aangaan van deze Overeenkomst en Partijen deze Overeenkomst rechtsgeldig hebben ondertekend.
- 5.2. Totdat het College van Burgemeester en Wethouders het in art. 5.1 genoemde besluit heeft genomen en deze Overeenkomst door Partijen rechtsgeldig is ondertekend, zijn Partijen over en weer op geen enkele wijze aan de inhoud van deze Overeenkomst gebonden en kunnen zij hierop in hun onderlinge verhouding geen beroep doen.

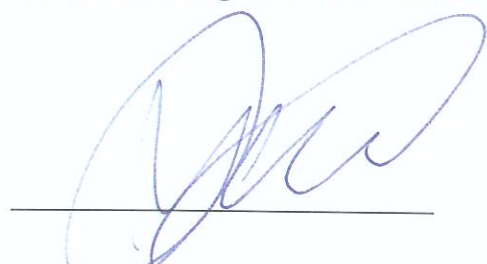
Artikel 6 – Uitsluiting ontbinding en vernietiging

- 6.1. Indien één van Partijen de op haar rustende verplichtingen uit deze Overeenkomst niet nakomt, is de andere partij gerechtigd de onderhavige Overeenkomst te ontbinden, na een voorafgaande schriftelijke en per aangetekende post aan de andere partij te verzenden ingebrekestelling, met inachtneming van een termijn van ten minste acht (8) dagen waarin de andere partij in de gelegenheid wordt gesteld het verzuim te herstellen.
- 6.2. Partijen doen afstand van het recht om ontbinding of vernietiging van de onderhavige Overeenkomst te vorderen in alle omstandigheden anders dan benoemd in art. 6.1 van deze Overeenkomst.

Artikel 7 – Zekerheid

- 7.1 Tot zekerheid van de eventuele terugbetaling van het door de gemeente ingevolge deze overeenkomst betaalde bedrag aan SBB, komen partijen overeen dat SBB Bouwgroep B.V. en Smit's Bouwbedrijf B.V. hoofdelijk aansprakelijk zijn jegens de gemeente voor eventuele terugbetaling van het door de gemeente aan SBB betaalde bedrag.

Aldus overeengekomen en ondertekend op:



Gemeente Kaag en Braassem

Datum: 15-7-2021



SBB

Datum: 15/7-2021

Ondertekening ex art. 7.1

SBB Bouwgroep B.V. en Smit's Bouwbedrijf B.V.