

**VASTSTELLINGSOVEREENKOMST**

**HOV SCHIPHOL-OOST**

**Partijen:**

**PROVINCIE NOORD-HOLLAND**

**COMBINATIE AANNEMINGSMAATSCHAPPIJ VAN GELDER B.V. -  
MOBILIS B.V.**

**Documentnummer 1153035/1153048**

**CONCEPT D.D. 28 NOVEMBER 2018; OVEREENKOMST BINDT PARTIJEN PAS NA ONDERTEKENING DOOR HEN BEIDEN.**

**ONDERGETEKENDEN**

1. PROVINCIE NOORD-HOLLAND, een publiekrechtelijke rechtspersoon, zetelend aan de Dreef 3 te (2012 HR) Haarlem, ingeschreven in het handelsregister onder KvK nummer 34362354, ten deze rechtsgeldig vertegenwoordigd door gedeputeerde E. Post ("**de Provincie**"),
2. COMBINATIE AANNEMINGSMAATSCHAPPIJ VAN GELDER B.V. - MOBILIS B.V., een vennootschap onder firma, gevestigd te J.P. Broekhovenstraat 36 te (8081 HC) Elburg, ingeschreven in het handelsregister onder KvK nummer 63964287 ("**VGM**"), hierbij vertegenwoordigd door haar vennoten:
  - a. AANNEMINGSMAATSCHAPPIJ VAN GELDER B.V., een besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid, gevestigd te J.P. Broekhovenstraat 36 te (8081 HC) Elburg, ingeschreven in het handelsregister onder KvK nummer 08022082 ("**Van Gelder**"), hierbij krachtens schriftelijk volmacht vertegenwoordigd door G.W.J. Veenhof, en
  - b. MOBILIS B.V., de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid, gevestigd te Landdrostlaan 49 te (7327 GM) Apeldoorn, ingeschreven in het handelsregister onder KvK nummer 24289439 ("**Mobilis**") hierbij krachtens schriftelijk volmacht vertegenwoordigd door J. de Jong,

De Provincie, VGM, alsmede Van Gelder en Mobilis, hierbij gezamenlijk tevens te noemen "**Partijen**".

**OVERWEGINGEN**

- a. Partijen hebben op 8 april 2016 een overeenkomst van aanneming van werk gesloten met kenmerk 643772/785281 voor het Project HOV Schiphol-Oost ("**de Basisovereenkomst**").
- b. Bij de uitvoering van de Basisovereenkomst is vertraging opgelopen als gevolg waarvan de oorspronkelijke uiterste datum van oplevering d.d. 1 december 2017 niet is gehaald. Tussen Partijen zijn discussies gerezen over wat de oorzaken van de vertraging zijn en wie voor deze vertraging aansprakelijk is.
- c. Partijen hebben verder een adviesprocedure bij de Raad van Arbitrage doorlopen die heeft uitgemond in een (voorwaardelijk) bindend advies d.d. 15 maart 2018 met nummer 525.

- d. Partijen hebben ten aanzien van de onder b en c genoemde discussies en de overige in deze overeenkomst benoemde onderwerpen overeenstemming bereikt, van welke overeenstemming aanpassing van de werkzaamheden, de planning, de termijnstaat en de uiterste datum van oplevering deel uitmaken.
- e. Partijen wensen hun afspraken neer te leggen in de onderhavige vaststellingsovereenkomst ("**Vaststellingsovereenkomst**").

## **PARTIJEN ZIJN HET VOLGENDE OVEREENGEKOMEN**

### **1 Aard van de Vaststellingsovereenkomst**

- 1.1 Deze Vaststellingsovereenkomst heeft te gelden als een vaststellingsovereenkomst in de zin van artikel 7:900 BW.
- 1.2 Bij onderlinge tegenstrijdigheid komt deze Vaststellingsovereenkomst in rangorde boven de in artikel 3 van de Basisovereenkomst genoemde contractdocumenten. De Basisovereenkomst inclusief bijlagen en overeengekomen Wijzigingen blijft onverkort van toepassing, behoudens voor zover daarvan in deze Vaststellingsovereenkomst is afgeweken.

### **2 Wijzigingen bekend onder nummers WOG019-c, WOG019-d en WOG027**

- 2.1 VGM realiseert de Wijzigingen tussen Partijen bekend onder WOG-nummers WOG019-c, WOG019-d en WOG027 uiterlijk op de in artikel 3.2 genoemde datum. De inhoud en de tijdsconsequenties van deze Wijzigingen maken deel uit van de in deze Vaststellingsovereenkomst beschreven schikking.
- 2.2 Partijen hebben overeenstemming bereikt over de financiële consequenties van de in lid 1 genoemde Wijzigingen. Deze financiële consequenties maken geen deel uit van de in deze Vaststellingsovereenkomst bereikte schikking. Voornoemde Wijzigingen zullen los van onderhavige schikking door Partijen worden ondertekend voor of gelijktijdig met de ondertekening van deze Vaststellingsovereenkomst en na afronding van de werkzaamheden worden afgerekend.
- 2.3 VGM draagt aan de Provincie over alle intellectuele (eigendoms-)rechten, waaronder de volledige en onbeperkte auteursrechten die verbonden zijn aan de twee door VGM uitgewerkte ontwerp oplossingen voor deelproject 3; nader gedefinieerd als: i) de uitwerking van de ontwerp oplossing conform VGM's tenderaanbieding en ii) de uitwerking van de vergunde ontwerp oplossing gebaseerd op een damwandoplossing. De overdracht wordt door de Provincie aanvaard. Voor zover toegestaan door artikel 25 Auteurswet, en andere eventueel toepasselijke nationale auteurswetten, doet VGM afstand van haar

persoonlijkheidsrechten, waaronder begrepen het recht op vermelding van haar naam en het recht zich te verzetten tegen wijzigingen aan de ontwerpdocumenten.

### **3 Aanpassing uiterste datum van oplevering, mijlpaaldatum en termijnstaat**

- 3.1 Partijen komen overeen dat het gehele Werk met inachtneming van de geactualiseerde planning d.d. 22 november 2018, revisie 10.0 (**Bijlage 1**) door VGM dient te worden gerealiseerd zodanig dat het conform het bepaalde in § 24 UAV-GC 2005 gereed is voor aanvaarding door de Provincie op uiterlijk 12 april 2019. Deze datum vervangt de in de Basisovereenkomst vastgelegde uiterste datum van oplevering.
- 3.2 Partijen komen overeen dat alle uitvoeringswerkzaamheden met inachtneming van de contractuele vereisten en de Wijzigingen WOG-nummers WOG019-c, WOG019-d en WOG027, waaronder begrepen alle werkzaamheden buiten, door VGM worden gerealiseerd zodanig dat deze uiterlijk op 31 januari 2019 naar het oordeel van de Provincie gereed zijn. Deze datum wordt door Partijen aangemerkt als een Nieuwe mijlpaaldatum.
- 3.3 Partijen komen overeen dat zij alles in het werk zullen stellen om te zorgen dat het Werk uiterlijk op 6 december 2018 gereed zal zijn voor vervroegde ingebruikname conform het bepaalde in § 26 UAV-GC 2005. VGM zal in verband met de vervroegde ingebruikneming geen kosten in rekening brengen en/of termijnverlenging vorderen. Partijen zijn verplicht elkaar direct te informeren over afwijkingen in de planning.
- 3.4 Partijen komen voor de resterende werkzaamheden een nieuwe termijnstaat versie 9.0 overeen.

### **4 Aanpassing Boetebeding**

- 4.1 Artikel 16 lid 1 onderdeel a Basisovereenkomst vervalt. In plaats daarvan geldt het volgende boetebeding:
- bij overschrijding van de in artikel 3.1 van deze Vaststellingsovereenkomst genoemde datum is VGM een boete verschuldigd van eenmalig € 50.000,=, te vermeerderen met een boete van € 2.500,= per kalenderdag voor de eerste 30 kalenderdagen na overschrijding en € 5.000,= per kalenderdag voor iedere kalenderdag daarna;
  - bij overschrijding van de in artikel 3.2 van deze Vaststellingsovereenkomst genoemde datum is VGM een boete verschuldigd van € 2.500,= per kalenderdag.
- 4.2 Artikel 16 lid 2 van de Basisovereenkomst vervalt.
- 4.3 De Provincie doet afstand van haar recht de Boete te vorderen over de periode tot de in artikel 3.2 genoemde datum.

## **5 Het overeengekomen schikkingsbedrag**

- 5.1 De Provincie betaalt aan VGM het bedrag van € 3.328.000,= (zegge: driemiljoen driehonderdachtentwintig duizend euro) exclusief BTW. Van dit bedrag is door de Provincie bij wijze van voorschot reeds een bedrag van € 1.500.000,= (zegge: éénmiljoen vijfhonderd duizend) betaald. Voornoemd bedrag aan voorschot behoeft VGM niet terug te betalen, maar zal worden verrekend met het overige te betalen bedrag. Het resterende bedrag van € 1.828.000,= zal 30 dagen na inwerkingtreding van deze Overeenkomst worden overgemaakt naar bankrekeningnummer NL05INGB0007479212 t.n.v. Combinatie VGM HOV Schiphol Oost te Elburg o.v.v. kenmerk van de vaststellingsovereenkomst.
- 5.2 Het in lid 1 bedoelde bedrag zal, met uitzondering van de BTW, niet met enig bedrag worden verhoogd. Het zal ook niet worden verhoogd met enige andere heffing of belasting, hoe ook genaamd, noch met kosten van welke soort dan ook of met opslagen, hoe ook genaamd, noch met enigerlei compensatie voor dergelijke belastingen, heffingen, kosten of opslagen.

## **6 Status (voorwaardelijk) bindend advies**

- 6.1 Partijen verklaren zichzelf en elkaar niet aan het (voorwaardelijk) bindend advies d.d. 15 maart 2018 gebonden te achten. Partijen komen overeen geen bindende status aan het advies toe te kennen.

## **7 Finale kwijting en WOB-procedure**

- 7.1 VGM verklaart, behoudens de uit deze Vaststellingsovereenkomst voortvloeiende verplichtingen, niets meer van de Provincie te vorderen te hebben, van welke aard of omvang dan ook. VGM verleent de Provincie – behoudens voor wat betreft de nakoming van de verplichtingen die voortvloeien uit deze Vaststellingsovereenkomst – algehele en finale kwijting.
- 7.2 VGM zal direct na ontvangst van het schikkingsbedrag haar beroep in de Wob-procedure – met zaaknummer HAA 17 / 5111 WOB – intrekken. Deze procedure zal hiermee definitief worden beëindigd. VGM zal niet opnieuw een verzoek op grond van de Wob doen met betrekking tot HOV Schiphol.

## **8 Aansprakelijkheid**

- 8.1 Partijen komen overeen, dat deze Vaststellingsovereenkomst geen erkenning van aansprakelijkheid omvat en niet als erkenning van aansprakelijkheid kan worden uitgelegd.

## **9 Openbaarheid en communicatie**

- 9.1 Deze Vaststellingsovereenkomst inclusief bijlagen is in principe openbaar, behoudens bedrijfsvertrouwelijke informatie (waaronder in elk geval worden begrepen: bedragen en data). Partijen zullen voorafgaand aan enige openbaarmaking met elkaar in overleg treden.
- 9.2 Partijen streven ernaar uitsluitend gemeenschappelijk in het openbaar te communiceren over de Vaststellingsovereenkomst, de totstandkoming, inhoud en uitvoering ervan en de daaraan ten grondslag liggende redenen. Daartoe zullen zij ten minste 3 werkdagen voorafgaand aan enige communicatie in het openbaar de te communiceren boodschap met elkaar delen teneinde tot afstemming van de inhoud daarvan te komen.
- 9.3 Het in leden 1 en 2 bepaalde lijdt uitzondering voor bestuurlijk/politieke-verantwoording binnen de Provincie, waaronder verantwoording richting Gedeputeerde Staten, Provinciale Staten en haar commissies.
- 9.4 Het in leden 1 en 2 bepaalde lijdt voorts uitzondering wanneer sprake is van een geschil met betrekking tot deze Vaststellingsovereenkomst, in welk geval Partijen gerechtigd zijn zonder onderlinge afstemming de rechter, arbiter, bindend adviseurs en/of mediators over de Vaststellingsovereenkomst en de totstandkoming, inhoud en uitvoering ervan te informeren.

## **10 Kosten**

- 10.1 Elk van de Partijen draagt de eigen kosten die aan deze Vaststellingsovereenkomst vooraf gingen of die met (de totstandkoming of uitvoering van) deze Vaststellingsovereenkomst gemoeid zijn.

## **11 Vernietiging en ontbinding**

- 11.1 Partijen doen afstand van hun rechten deze Vaststellingsovereenkomst te (doen) beëindigen respectievelijk te (doen) wijzigen door ontbinding op de voet van de artikelen 6:265 e.v. BW, vernietiging of wijziging op de voet van artikel 6:228 BW respectievelijk artikel 6:230 BW (dwaling) en aanvulling op de voet van artikel 6:248 BW.
- 11.2 Niettegenstaande het in lid 1 bepaalde, heeft elk van Partijen het recht deze Vaststellingsovereenkomst op te zeggen, indien een rechter bij uitspraak, uitvoerbaar bij voorraad of met kracht van gewijsde, de verdere uitvoering van deze Vaststellingsovereenkomst geheel of gedeeltelijk verbiedt en/of deze Vaststellingsovereenkomst nietig of vernietigbaar oordeelt. In het geval dat een Partij die opzegging doet, blijft de Basisovereenkomst bestaan en vervalt de Vaststellingsovereenkomst. De Provincie heeft in dat geval recht op terugbetaling van de krachtens deze Vaststellingsovereenkomst aan VGM gedane betalingen. Partijen zullen het recht hebben om terug te keren naar hun vóór de totstandkoming van deze

Vaststellingsovereenkomst ingenomen stellingen en weren, zonder geacht te worden deze te hebben prijsgegeven, verwerkt of daarvan afstand te hebben gedaan.

## **12 Slotbepalingen**

- 12.1 De inhoud van de overwegingen en de bijgevoegde bijlagen maken deel uit van deze Vaststellingsovereenkomst.
- 12.2 Indien een bepaling van de Vaststellingsovereenkomst geheel of gedeeltelijk nietig, dan wel onverbindend, mocht blijken te zijn, blijven Partijen desalniettemin aan de overige bepalingen van de Vaststellingsovereenkomst gebonden. Partijen zullen in goed onderling overleg de betreffende bepaling schriftelijk vervangen door een bepaling die wel verbindend is en waarvan het doel en de strekking zoveel mogelijk overeenkomt met de oorspronkelijke bepaling.
- 12.3 Deze Vaststellingsovereenkomst komt tot stand en treedt in werking zodra zij door Partijen rechtsgeldig is ondertekend. De meest recente datum van ondertekening geldt als het moment van ondertekening. Deze Vaststellingsovereenkomst kan worden getekend in gedeelten die elk afzonderlijk een origineel opleveren maar tezamen een en dezelfde akte vormen. Handtekeningen per PDF of per fax leveren rechtsgeldige ondertekeningen op.
- 12.4 Op deze Vaststellingsovereenkomst is Nederlands recht van toepassing.
- 12.5 Geschillen die voortvloeien uit deze Vaststellingsovereenkomst zullen worden beslecht door de bevoegde burgerlijke rechter te Haarlem.

*- handtekeningenpagina volgt -*

*Handtekeningenpagina vaststellingsovereenkomst HOV-Schiphol Oost*

Aldus overeengekomen:

Provincie Noord-Holland

Combinatie Aannemingsmaatschappij Van  
Gelder B.V. - Mobilis B.V.

---

Datum:

Door:

Functie:

---

Voor deze: Aannemingsmaatschappij Van  
Gelder B.V.

Datum:

Door:

Functie:

---

Voor deze: Mobilis B.V.

Datum:

Door:

Functie:

Bijlagen:

1. Bijlage 1 - Overall planning, versie 10.0

