

---

**SAMENWERKINGSOVEREENKOMST**  
**'WARMTENET TERHEIJDEN'**

---

tussen

**De gemeente Drimmelen**

en

**Eerste Traais Warmtebedrijf B.V.**

en

**Traaise Energie Maatschappij B.V.**

## **INHOUDSOPGAVE:**

PARTIJEN:.....	2
IN AANMERKING NEMENDE DAT: .....	3
KOMEN HIERBIJ OVEREEN EN STELLEN VAST: .....	5
1. Definities, interpretaties en context .....	5
2. Doel en aard van de Overeenkomst .....	8
A: VESTIGING OPSTALRECHT, MEDEWERKING GEMEENTE EN WARMTELEVERING & SELECTIE LEVERANCIER.....	9
3. Vestiging Opstalrecht .....	9
4. Medewerking Gemeente .....	12
5. Warmtelevering & selectie Leverancier .....	13
B: GOVERNANCE EN BESTEDING PROEFTUINBIJDRAGE .....	14
6. Governance .....	14
7. Besteding Proeftuinbijdrage.....	15
ALGEMENE BEPALINGEN.....	19
8. Rol – bestuursorganen van – de Gemeente en beperking aansprakelijkheid Gemeente .....	19
9. Totstandkoming Overeenkomst en onderhandelingen .....	21
10. Beëindiging Overeenkomst.....	21
11. (On)overdraagbaarheid rechten en plichten uit deze Overeenkomst .....	23
12. Partij-Notaris .....	23
13. Toepasselijk recht, geschillenregeling en forumkeuze.....	23
14. Exclusiviteit .....	24
15. Slotbepaling .....	24
16. Considerans en Bijlagen.....	25
ONDERTEKENING:.....	26

**PARTIJEN:**

1. de publiekrechtelijke rechtspersoon **GEMEENTE DRIMMELEN**, ingeschreven in het handelsregister van de Kamer van Koophandel onder nummer 20164410 en zetelende aan het (4921 BV) Park 1 te Made, te dezen op grond van art. 171 lid 2 Gemeentewet vertegenwoordigd door haar wethouder de heer J.G.M. Vissers, handelende ter uitvoering van het besluit ex art. 160 lid 1 onder e Gemeentewet van het college van burgemeester en wethouders van de gemeente Drimmelen d.d. 17 december 2019,

hierna nader aan te duiden als "**de Gemeente**",

**EN**

2. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid **EERSTE TRAAIS WARMTE-BEDRIJF B.V.**, ingeschreven in het handelsregister van de Kamer van Koophandel onder nummer 75352249 en gevestigd aan de (6524 JA) Fransestraat 2 te Nijmegen, te dezen rechtsgeldig vertegenwoordigd door de heer J.W.W.C. Dingen en de heer W.A.J. de Ridder, gezamenlijk bevoegd bestuurders;

hierna nader aan te duiden als "**ETW**",

**EN**

3. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid **TRAAISE ENERGIE MAATSCHAPPIJ B.V.**, ingeschreven in het handelsregister van de Kamer van Koophandel onder nummer 71736972 en gevestigd aan de (4835 MC) Ulvenhoutselaan 12 te Breda, te dezen rechtsgeldig vertegenwoordigd door de heer J.W.W.C. Dingen en de heer W.A.J. de Ridder, gezamenlijk bevoegd bestuurders;

hierna nader aan te duiden als "**TREM**",

De Gemeente, ETW en TREM hierna gezamenlijk nader aan te duiden als "**Partijen**" en hierna afzonderlijk ook te noemen "**Partij**"

---

Paraaf Gemeente



Paraaf ETW



Paraaf TREM



**IN AANMERKING NEMENDE DAT<sup>1</sup>:**

- (A) TEC, een initiatief van en voor mensen uit Terheijden, het heft in eigen handen wenst te nemen door zelf duurzame en lokale energieprojecten op te zetten zodat de bewoners van Terheijden voor hun energievoorziening niet langer afhankelijk zijn van grote energiebedrijven en aan een duurzame wereld wordt bijgedragen;
- (B) TEC de Gemeente heeft benaderd met het verzoek haar te faciliteren in haar ambitie om Terheijden energieneutraal te maken en zij, om deze ambitie te realiseren, onder andere:
- (i) ETW en TREM heeft laten oprichten, waarbij TREM 100% aandeelhouder van ETW is; en
  - (ii) het Warmtesysteem wil realiseren, welk Warmtesysteem bij ETW in eigendom zal komen en door de Leverancier zal worden geëxploiteerd en later mogelijk zal worden uitgebreid om heel Terheijden van Warmte te voorzien;
- (C) de ambitie van TEC als bedoeld onder (A) en de wijze waarop zij deze (onder andere) wil realiseren zoals omschreven onder (B) heel goed aansluiten bij de ambitie die de Gemeente in haar visie 'Duurzaamheid 2040' heeft vastgesteld, namelijk om maximaal in te zetten op de opwekking van duurzame energie en een energieneutrale Gemeente in 2040;
- (D) de Gemeente en TEC, gezien hun gezamenlijke ambities, samen een aanvraag bij het ministerie van Binnenlandse Zaken en Koninkrijksrelaties hebben ingediend voor een financiële bijdrage in – de kosten gemoed met – het aardgas vrij maken van de Wijk in het kader van het 'Programma Aardgasvrije Wijken' c.q. de Proeftuinbijdrage;
- (E) de Minister van Binnenlandse Zaken en Koninkrijksrelaties bij brief van 2 november 2018 aan de Gemeente heeft laten weten dat de aanvraag als bedoeld onder (D) is gehonoreerd en de Gemeente:
- (i) de Proeftuinbijdrage zou ontvangen, maar waarvoor zij wel
  - (ii) het Convenant moest sluiten, hetgeen op 12/18 december 2018 is gebeurd;
- (F) de Gemeente, gezien de gezamenlijke ambities als omschreven onder (C) en hetgeen is omschreven onder (B) sub (i), met ETW en TREM in gesprek is gegaan om te bezien of, en op welke wijze zij de aanleg, instandhouding en exploitatie van het Warmtesysteem kan faciliteren;

<sup>1</sup> **N.B.** In deze considerans wordt, tenzij uit de context of de relevante zinsnede ondubbelzinnig anders blijkt, aan de termen met een begin-hoofdletter de betekenis toegekend die in Artikel 1.1 van deze Overeenkomst vermeld staat.

- (G) de Gemeente al geruime tijd in de planning had staan dat in 2019 een aanvang zou worden genomen met de renovatie van de riolering op de plaats waar het (eerste) deel van het Warmtenet, ofwel Traject 1, is geprojecteerd en de Gemeente heeft aangegeven bereid te zijn de werkzaamheden ter realisatie van Traject 1 – op grond van in opdracht van ETW opgestelde stukken – mee te nemen bij de renovatie van de riolering opdat de straat maar één keer open hoeft te worden gelegd;
- (H) voor wat betreft de realisatie van het Warmtesysteem (dus) heeft te gelden dat:
- (1) in opdracht van:
    - (i) de Gemeente Traject 1 wordt aangelegd; en
    - (ii) ETW de rest van het Warmtesysteem wordt aangelegd/gerealiseerd;
  - (2) Partijen in overleg zullen bezien of het Warmtesysteem zal/kan worden uitgebreid om heel Terheijden van Warmte te (kunnen) voorzien;
- (I) de Gemeente, gezien het vorenstaande:
- (i) de opdracht heeft verstrekt tot realisatie van Traject 1, waarvan de oplevering tezamen met ETW zal worden afgehandeld, en zij bereid is afspraken te maken met ETW over:
    - (a) de overdracht van – het eigendom van – Traject 1 aan ETW door middel van het vestigen van het Opstalrecht; en
    - (b) – het aanvragen van – de benodigde vergunning op grond van de AVOI voor het aanwezig (mogen) hebben van Traject 1 in de grond van de Gemeente; en
    - (c) de (overige) door de Gemeente te plegen publiekrechtelijk inspanningen om de realisatie van het Warmtesysteem mogelijk te maken;
  - (ii) bereid is om afspraken te maken over – de besteding van – de Proeftuingelden, waarbij de volgende uitgangspunten en voorwaarden gelden:
    - (a) de Proeftuingelden mogen voor niets anders aangewend worden dan ten behoeve van de realisatie van het Warmtesysteem, waartoe afspraken met ETW en TREM worden gemaakt over de governance en voorwaarden/verplichtingen aan eventuele subsidieverlening gekoppeld worden;

- (b) de kosten die de Gemeente heeft gemaakt en nog zal maken in het kader van de realisatie van het Warmtesysteem worden uit de Proeftuingelden betaald; en
- (c) ETW heeft een aanvraag tot subsidieverlening ingediend (welke zij conform Artikel 7.1 zal aanvullen) ter hoogte van het deel van de Proeftuingelden dat resteert na aftrek van de bedragen als bedoeld onder (b) en het College is in beginsel bereid ETW deze subsidie te verlenen indien aan alle voorwaarden uit Artikel 7.1 wordt voldaan; en

- (iii) afspraken met ETW wenst te maken over de aansluiting van de Gebouwen op het Warmtenet en de Warmtelevering ten behoeve van de Gebouwen;

onder de voorwaarde dat het vorenstaande geheel voor rekening en risico van ETW en TREM geschiedt en de Gemeente ter zake enkel faciliteert en geen enkel (financieel en andersoortig) risico draagt c.q. ETW en TREM jegens de Gemeente ter zake nimmer aanspraak kunnen maken op vergoeding van enigerlei schade, kosten of interesten;

- (J) ETW en TREM akkoord zijn met de door de Gemeente gestelde voorwaarde zoals opgenomen onder (I), slot;
- (K) het Partijen van elkaar bekend is dat zij deze Overeenkomst zonder opneming van voormelde overwegingen en de daaruit voortvloeiende bepalingen niet op de thans overeengekomen condities zou zijn aangegaan; en
- (L) Partijen met deze Overeenkomst hun afspraken, die in onderling overleg en op basis van vrijwilligheid en gelijkwaardigheid tot stand zijn gekomen, wensen vast te leggen en wel op de wijze zoals hieronder is opgenomen.

## **KOMEN HIERBIJ OVEREEN EN STELLEN VAST:**

### **1. Definities, interpretaties en context**

- 1.1. In deze Overeenkomst wordt, tenzij uit de context of de relevante zinsnede ondubbelzinnig anders blijkt, aan de hieronder opgenomen onderstreepte woorden en uitdrukkingen met een hoofdletter de betekenis toegekend die daarnaast staat vermeld:

- a. Aanlegkosten: de werkelijke kosten die de Gemeente heeft gemaakt voor de aanleg van Traject 1 inclusief btw.

- b. AGVV: de Algemene Groepsvrijstellingsverordening (EU Nr. 651/2014).

- c. (de) Akte van vestiging: de notariële akte van vestiging, waarbij het Opstalrecht – ter uitvoering van deze Overeenkomst – wordt gevestigd ten gunste van ETW en waarvan het concept als **Bijlage 1** aan deze Overeenkomst is gehecht.
- d. Andersoortige Afnemer: een natuurlijke of rechtspersoon die Warmte afneemt van de Leverancier, een aansluiting op het Warmtenet heeft en geen Verbruiker is.
- e. Afnemers: in de Wijk woonachtige of gevestigde Verbruikers en Andersoortige Afnemers tezamen.
- f. AVOI: de Algemene Verordening Ondergrondse Infrastructuur gemeente Drimmelen 2017, althans een daarvoor in de plaats getreden regeling.
- g. (het) College: het college van burgemeester en wethouders van de Gemeente.
- h. (het) Convenant: het "Convenant Grootchalige Proeftuin met een aardgasvrije wijk" (**Bijlage 2**).
- i. (de) Gebouwen: 'De Cour', gelegen aan de (4844 CR) Marktstraat 6 te Terheijden en 'Het Puzzelbad', gelegen aan de (4844 AW) Meester Aalbersestraat 13 te Terheijden.
- j. (de) Kwaliteitsrekening: de in artikel 25 van de Wet op het notarisambt bedoelde bijzondere rekening ten name van de Notaris dan wel de maatschap of vennootschap waarin hij met meer notarissen samenwerkt.
- k. (de) Leverancier: een of meer door het College goedgekeurde (rechts-)personen die de Warmtelevering zal/zullen gaan verzorgen.
- l. (de) Notaris: één van de te Eindhoven gevestigde notarissen of diens waarnemer verbonden aan de naamloze vennootschap AKD N.V., statutair gevestigd te Rotterdam, met adres: Flight Forum 1 te 5657 DA Eindhoven (postadres: Postbus 6019, 5600 HA Eindhoven), algemeen telefoonnummer: 088 – 253 5000.
- m. (het) Opstalrecht: het te vestigen opstalrecht, een en ander zoals nader omschreven en gedefinieerd in de (concept) Akte van vestiging.
- n. (de) Overeenkomst: deze (samenwerkings-)overeenkomst tussen ETW, TREM en de Gemeente.

- o.** Productie-installatie: een installatie ten behoeve van de productie van Warmte.
- p.** (de) Proeftuinbijdrage: de door de Minister van Binnenlandse Zaken en Koninkrijksrelaties aan de Gemeente toegekende financiële bijdrage in het kader van het Programma Aardgasvrije Wijken, groot € 3,4 miljoen.
- q.** (de) Raad: de gemeenteraad van de Gemeente.
- r.** TEC: de Coöperatieve Vereniging Traais Energie Collectief U.A., met KvK-nummer 71702202.
- s.** Traject 1: het deel van het Warmtenet dat op basis van het bestek met nummer 19/BF6865-101-11/R003 (Perceel 3) wordt aangelegd.
- t.** (de) Transportdatum: de datum waarop de Akte van vestiging wordt verleden als bedoeld in Artikel 3.10.
- u.** Verbruiker: een natuurlijke of rechtspersoon die Warmte afneemt van de Leverancier, een aansluiting op het Warmtenet heeft en kwalificeert als 'verbruiker' in de zin van art. 1 lid 1 Warmtewet.
- v.** Warmte: uit hernieuwbare energiebronnen opgewekte thermische energie die ten behoeve van ruimteverwarming en/of verwarming van tapwater wordt geleverd door middel van transport van water.
- w.** (de) Warmtelevering: het door de Leverancier leveren van Warmte aan Afnemers.
- x.** Warmtevergunning: een vergunning als bedoeld in art. 10 Warmtewet.
- y.** (het) Warmtenet: een geheel van tot elkaar behorende, met elkaar verbonden leidingen, bijbehorende installaties en overige hulpmiddelen dienstbaar aan de Warmtelevering.
- z.** (het) Warmtesysteem: het complete door en/of voor rekening en risico van ETW aan te leggen systeem ten behoeve van de productie, distributie en levering van Warmte aan Afnemers, bestaande uit een of meer Productie-installaties en het Warmtenet.
- aa.** Warmtewet: Wet van 17 juni 2013, houdende regels omtrent de levering van warmte aan verbruikers.



**bb. (de) Wijk:** de Wijk zoals gedefinieerd in art. 1 lid 6 van het Convenant.

- 1.2. Definities kunnen zonder verlies van betekenis in enkelvoud of in meervoud worden gebruikt.
- 1.3. De titels en kopjes in deze Overeenkomst dienen slechts voor het leesgemak en hebben geen invloed op de uitleg van deze Overeenkomst. Partijen kunnen aan de titels en kopjes in deze Overeenkomst geen rechten ontleen.
- 1.4. Waar in deze Overeenkomst wordt verwezen naar een Bijlage of Artikel, is bedoeld een bijlage bij of artikel van deze Overeenkomst.
- 1.5. Verwijzingen naar wettelijke bepalingen betreffen verwijzingen naar wettelijke bepalingen zoals deze luiden bij het aangaan van deze Overeenkomst.

## **2. Doel en aard van de Overeenkomst**

### Doel van de Overeenkomst en risicoverdeling

- 2.1. Partijen leggen in deze Overeenkomst de tussen hen gemaakte afspraken vast voor wat betreft de:

**A:** overdracht van Traject 1 (door vestiging van het Opstalrecht), de medewerking van de Gemeente, de Warmtelevering ten behoeve van de Gebouwen en de selectie van de Leverancier; en

**B:** Governance en besteding van de Proeftuinbijdrage.

- 2.2. Al hetgeen Partijen doen ter uitvoering van hetgeen is genoemd in Artikel 2.1 en de afspraken die in dat kader zijn gemaakt c.q. in deze Overeenkomst zijn vastgelegd, geschiedt geheel voor rekening en risico van ETW en TREM. De Gemeente faciliteert en draagt ter zake geen enkel (financieel en andersoortig) risico c.q. ETW en TREM kunnen ter zake jegens de Gemeente nimmer aanspraak maken op vergoeding van enigerlei schade, kosten of interesten.

### Aard van de Overeenkomst

- 2.3. Met het besluit tot het aangaan van deze Overeenkomst heeft het College ingestemd en weet dit orgaan zich gebonden aan het bepaalde in de Artikelen 4.1, 7.4 en 7.5 zodat de Overeenkomst in zoverre een bevoegdhedenovereenkomst vormt.
- 2.4. Deze Overeenkomst bindt de Raad op generlei wijze.

**A: VESTIGING OPSTALRECHT, MEDEWERKING GEMEENTE EN WARMTELEVERING  
& SELECTIE LEVERANCIER**

**3. Vestiging Opstalrecht**

Vestiging Opstalrecht en acceptatie daarvan

- 3.1. De Gemeente verplicht zich jegens ETW, gelijk ETW aanvaardt, het Opstalrecht te vestigen op de Transportdatum.

Tegenprestatie, belasting en kosten

- 3.2. De vergoeding die ETW aan de Gemeente verschuldigd is voor de overdracht van Traject 1 (wat door middel van het vestigen van het Opstalrecht gebeurt) is gelijk aan de marktconforme waarde daarvan. Om deze waarde te laten vaststellen, zal de Gemeente zo snel mogelijk na afronding van de werkzaamheden ter realisatie van Traject 1 met inachtneming van het bepaalde in Artikel 3.3 een opdracht aan een tweetal (2) onafhankelijk deskundigen, die te goeder naam en faam bekend staan, verstrekken om een taxatie daartoe uit te voeren en daarvan een rapport op te stellen. Indien voornoemde deskundigen tot een marktconforme waarde komen die lager is dan de Aanlegkosten, wordt de marktconforme waarde op de Aanlegkosten gesteld.
- 3.3. De Gemeente zal de opdracht als bedoeld in Artikel 3.2 in overleg met ETW opstellen, waarbij de navolgende punten in acht worden genomen:
- (i) de deskundigen zullen op zo (in redelijkheid) kort mogelijke termijn een conceptversie van het taxatierapport aan de Gemeente en ETW toesturen; waarna
  - (ii) de Gemeente en ETW één (1) week de tijd hebben om op het concept-taxatierapport te reageren; waarna
  - (iii) de deskundigen vervolgens binnen één (1) week na ontvangst van eventuele opmerkingen van de Gemeente en/of ETW, althans na het verstrijken van die termijn zonder dat zij opmerkingen van de Gemeente en/of ETW hebben ontvangen, het taxatierapport definitief zullen maken.
- 3.4. De op grond van de opdracht als bedoeld in Artikel 3.2 werkelijk door de Gemeente aan de onafhankelijk deskundige uitgekeerde bedragen inclusief btw worden door de Gemeente en ETW voor gelijke delen (50/50) gedragen.
- 3.5. ETW voldoet haar deel (50%) van de kosten als bedoeld in Artikel 3.4 aan de Gemeente aan de hand van een door de Gemeente op te stellen factuur ('**Factuur A**'), welke

Factuur A vergezeld zal gaan van de factuur / facturen van de onafhankelijk deskundige. ETW zal het bedrag als genoemd in de Factuur A uiterlijk binnen twee (2) weken na dagtekening van de Factuur A betalen door middel van overmaking van dat bedrag op een door de Gemeente op te geven rekeningnummer onder vermelding van het nummer van de Factuur A.

- 3.6. Eventueel verschuldigde omzet- en/of overdrachtsbelasting(en) over het in Artikel 3.2 bedoelde bedrag komt/komen geheel voor rekening van ETW
- 3.7. De notariële kosten ter zake de vestiging van het Opstalrecht en de kadastrale rechten, alsmede de over die kosten verschuldigde omzetbelasting, worden door de Gemeente en ETW voor gelijke delen (50/50) gedragen.
- 3.8. ETW voldoet haar deel (50%) van de kosten als bedoeld in Artikel 3.7 aan de Gemeente aan de hand van een door de Gemeente op te stellen factuur ('**Factuur B**'), welke Factuur B vergezeld zal gaan van de factuur / facturen van de Notaris. ETW zal het bedrag als genoemd in de Factuur B uiterlijk binnen twee (2) weken na dagtekening van de Factuur B betalen door middel van overmaking van dat bedrag op een door de Gemeente op te geven rekeningnummer onder vermelding van het nummer van de Factuur B.

#### Oplevering Traject 1 & Transport(datum)

- 3.9. De Gemeente zal de bouwkundige oplevering van Traject 1 (aannemer aan Gemeente) gezamenlijk met ETW afhandelen. Na voornoemde oplevering zal de Gemeente de Aanlegkosten vaststellen.
- 3.10. Ondertekening van de Akte van vestiging zal geschieden binnen vier (4) weken nadat (cumulatief):
- (i) TREM en ETW hebben voldaan aan de verplichtingen als bedoeld in de Artikelen 6.1 en 6.2; en
  - (ii) Traject 1 conform Artikel 3.9 is opgeleverd en de Gemeente de Aanlegkosten heeft vastgesteld (ook Artikel 3.9); en
  - (iii) het College een Leverancier heeft goedgekeurd (Artikel 5.3 onder (i)).
- 3.11. ETW en de Gemeente verzoeken de Notaris hierbij om direct na ondertekening van de Akte van vestiging een afschrift of een woordelijk gelijkluidend uittreksel daarvan te doen inschrijven in register Hypotheken 4 van het kantoor van de Dienst voor het kadaster en de openbare registers teneinde het Opstalrecht te vestigen en zodoende het eigendom van Traject 1 op ETW te doen overgaan.

#### Betaling en verrekening

- 3.12. De baten en lasten van het Opstalrecht zijn vanaf de Transportdatum voor rekening van ETW. Indien voor de Transportdatum een aanslag is opgelegd, zullen de onroerendesaakbelasting, de waterschapslasten en de eventuele rioolrechten over het lopende kalenderjaar geheel door de Gemeente worden voldaan. Deze lasten zullen over het lopende kalenderjaar op en per de Transportdatum tussen de Gemeente en ETW en naar tijdsgelang worden verrekend. Indien voor de Transportdatum nog geen aanslag is opgelegd, zullen de desbetreffende lasten, zodra de aanslag is opgelegd naar tijdsgelang onderling tussen de Gemeente en ETW worden verrekend. Met betrekking tot andere lasten dan de hiervoor bedoelde, zal geen verrekening plaatsvinden.
- 3.13. Betaling van het bedrag als bedoeld in Artikel 3.2 en verrekening van de door de Gemeente tijdig voor de Transportdatum op te geven baten en lasten geschieden – overeenkomstig deze opgave – via de Kwaliteitsrekening. ETW is verplicht al het verschuldigde te voldoen bij het ondertekenen van de Akte van vestiging door creditering van de Kwaliteitsrekening, uiterlijk per de Transportdatum, per valuta van die dag.

#### Verklaringen Gemeente

- 3.14. De Gemeente verklaart dat, voor zover haar bekend, op de Transportdatum:
- (i) zij het eigendom heeft van de gronden waarop het Opstalrecht ziet en zij bevoegd is tot vestiging van het Opstalrecht;
  - (ii) de gronden waarop het Opstalrecht ziet niet zijn opgenomen in een (lopende adviesaanvraag voor) aanwijzing, aanwijzingsbesluit, dan wel registerschrijving door de gemeente of provincie als beschermd stads- of dorpsgezicht;
  - (iii) de gronden waarop het Opstalrecht ziet niet betrokken zijn in een landinrichtingsplan en is niet ter onteigening zijn aangewezen; en
  - (iv) de gronden waarop het Opstalrecht ziet niet zijn opgenomen in een aanwijzing als bedoeld in art. 2 jo. art. 3, 4 of 5 of art. 9a, eerste of tweede lid, jo. art. 3, 4 of 5, dan wel in een voorlopige aanwijzing als bedoeld in art. 6 of in art. 9a, eerste of tweede lid, jo. art. 6 Wet Voorkeursrecht Gemeenten.

#### Risicoverdeling en vrijwaring

- 3.15. Vanaf de Transportdatum is Traject 1 volledig voor rekening en risico van ETW. Dit betekent onder meer dat de Gemeente op geen enkele wijze aansprakelijk is voor gebreken die zich voordoen aan Traject 1 na de Transportdatum, ook indien de oorzaak

van die gebreken reeds is ontstaan vóór de Transportdatum. Indien zich – ter illustratie – na de Transportdatum maar vóór het aflopen van de met de aannemer overeengekomen onderhoudsperiode een gebrek voordoet aan Traject 1 dan wel een reeds bestaand gebrek nog niet naar tevredenheid is opgelost, ligt het volledig in de risicosfeer van ETW om hiervoor een passende oplossing te vinden.

- 3.16. Vanaf de Transportdatum vrijwaart ETW de Gemeente van iedere aanspraak (van welke aard, grondslag of omvang dan ook) op de Gemeente die verband houdt met de realisatie van Traject 1 dan wel – het gebruik van – Traject 1 zelf, ook indien de oorzaak van de aanspraak reeds is gelegen op een moment van vóór vestiging van het Opstalrecht.

#### Overgang/overdracht van rechten

- 3.17. Op de Transportdatum zullen op ETW overgaan alle rechten van vrijwaring en andere rechten, die de Gemeenten tegen derden ten aanzien van Traject 1 heeft. Voor het geval ten aanzien van een of meer rechten – om welke reden dan ook – de hiervoor bedoelde overgang niet plaatsvindt op grond van het bepaalde in art. 6:251 BW:

- (i) wordt het desbetreffende recht geacht te zijn begrepen in de vestiging als bedoeld in Artikel 3.1; en
- (ii) is de Gemeente verplicht om op verzoek mee te werken aan een levering van het desbetreffende recht.

- 3.18. ETW is te allen tijde bevoegd de hiervoor bedoelde overgang of levering van rechten aan de desbetreffende schuldenaar mee te delen. De Gemeente zal de nodige gegevens die betrekking hebben op de hiervoor bedoelde rechten aan ETW verstrekken.

#### Werkzaamheden ten aanzien van Traject 1

- 3.19. ETW en/of TREM zullen vóór de Transportdatum zonder nadrukkelijke, schriftelijke toestemming van het College daartoe geen enkele werkzaamheid (laten) uitvoeren met betrekking tot Traject 1.

### **4. Medewerking Gemeente**

#### Publiekrechtelijke medewerking

- 4.1. Het College zal zich inspannen om de vergunningen die noodzakelijk zijn voor de realisatie van het Warmtesysteem en waarvoor het College bevoegd gezag is, binnen de geldende wettelijke termijnen te verlenen.

- 4.2. De Gemeente zal zich inspannen om een vergunning als bedoeld in Hoofdstuk 2 van de AVOI van het College te verkrijgen voor het aanwezig hebben van Traject 1. Voorts zal de Gemeente zich inspannen om een (eventueel) verkregen vergunning als hiervoor bedoeld gelijktijdig met de vestiging van het Opstalrecht (Artikel 3.9) aan ETW over te dragen c.q. op naam van ETW te stellen.

#### Proeftuinbijdrage

- 4.3. De Gemeente zal zich inspannen om te voorkomen dat de Minister van Binnenlandse Zaken en Koninkrijksrelaties – enig deel van – de Proeftuinbijdrage op grond van het Convenant terugvordert.

#### Overleg over mogelijke uitbreiding Warmtesysteem

- 4.4. ETW wenst op den duur over te gaan tot uitbreiding van het Warmtesysteem opdat Warmte kan worden geleverd aan afnemers die niet woonachtig/gevestigd zijn in de Wijk. De Gemeente is bereid met ETW in overleg te treden om te bezien of hieromtrent – met behoud van ieders eigen rol en verantwoordelijkheid – tot voor beide Partijen aanvaardbare afspraken kan worden gekomen.

### **5. Warmtelevering & selectie Leverancier**

- 5.1. ETW en TREM staan ervoor in dat de Warmtelevering ten behoeve van de Gebouwen tegen voor de Gemeente acceptabele voorwaarden uiterlijk kan aanvangen op:

(i) het Puzzelbad: 2 april 2020.

(ii) de Cour: 31 augustus 2021.

- 5.2. ETW zal binnen één (1) maand na totstandkoming van deze Overeenkomst (Artikel 9.1) een voorstel bij het College indienen voor een Leverancier. Voornoemd voorstel zal in ieder geval vergezeld gaan van / bestaan uit:

(i) een afschrift van de Warmtevergunning van de Leverancier waaruit blijkt dat de Leverancier bevoegd is de Warmtelevering aan Verbruikers in de Wijk te verzorgen; en

(ii) een onherroepelijk aanbod van de Leverancier om overeenkomsten met de Gemeente te sluiten voor de Warmtelevering ten behoeve van de Gebouwen, waarbij de volgende uitgangspunten in acht zijn genomen:

(a) het als **Bijlage 3** bijgevoegde model dient als uitgangspunt; en

- (b) voor de aansluiting van de Gebouwen op het Warmtenet (lees: het verrichten van alle werkzaamheden die zien op en de aanleg / realisatie van alle roerende en onroerende zaken die nodig zijn voor de Warmtelevering tot en met het in overleg te bepalen aansluitpunt) zal de Leverancier uitsluitend een eenmalige bijdrage in rekening brengen, welke bijdrage maximaal EUR 25.000,00 incl. btw (zegge: vijftientigduizend euro inclusief btw) zal bedragen; en
- (c) voor de Warmtelevering brengt de Leverancier ten hoogste in rekening (I) de maximumprijs als bedoeld in artikel 3 onder a jo. artikel 5 lid 1 Warmtewet, (II) de redelijke kosten als bedoeld in artikel 3 onder b jo. artikel 8 lid 1 Warmtewet en (III) het tarief als bedoeld in artikel 3 onder c jo. artikel 8 lid 5 Warmtewet.

5.3. Na ontvangst van een voorstel dat aan al de in Artikel 5.2 genoemde eisen voldoet, zal het College het voorstel beoordelen. Indien het College hierop, zulks geheel en alleen ter beoordeling van het College, besluit:

- (i) de voorgestelde Leverancier goed te keuren, zal de overeenkomst als bedoeld in Artikel 5.2 onder (ii) worden gesloten.
- (ii) de voorgestelde Leverancier niet goed te keuren, zal het College aangeven waarom zij de Leverancier niet goedkeurt.

Het College zal voornoemde goedkeuring niet op oneigenlijke gronden onthouden.

## **B: GOVERNANCE EN BESTEDING PROEFTUINBIJDRAGE**

### **6. Governance**

6.1. TREM zal ervoor zorgdragen dat binnen één (1) maand na totstandkoming van deze Overeenkomst (Artikel 9.1):

- (i) het als **Bijlage 4** bijgevoegde aandeelhoudersbesluit is genomen en aan de Gemeente is toegestuurd; en
- (ii) de als **Bijlage 5** aangehechte notariële akte tot statutenwijziging is gepasseerd.

6.2. ETW zal ervoor zorgdragen dat de als **Bijlage 6** bijgevoegde notariële akte van uitgifte binnen één (1) maand na totstandkoming van deze Overeenkomst (Artikel 9.1) – door de daartoe bevoegde partij(en) – waar nodig is getekend, is gepasseerd en aan de Gemeente is toegestuurd.



- 6.3. ETW zal niet in strijd handelen met haar statutaire doelstellingen zoals die gelden na inschrijving van de als **Bijlage 5** aangehechte notariële akte tot statutenwijziging.

## **7. Besteding Proeftuinbijdrage**

### De aanvraag

- 7.1. ETW heeft een aanvraag voor – het verlenen van – een incidentele subsidie als bedoeld in art. 4:23 lid 3 sub d Awb in verband met het Warmtesysteem ingediend (**Bijlage 7**), welke aanvraag zij zodanig zal aanvullen dat deze voldoet aan de navolgende eisen:

- (i) de aanvraag is ondertekend door degene(n) die krachtens de statuten van ETW bevoegd is/zijn om ETW rechtsgeldig te vertegenwoordigen en bevat het adres van de aanvrager en de dagtekening;
- (ii) de aanvraag gaat vergezeld van een afschrift van de oprichtingsakte van ETW en van de statuten zoals deze laatstelijk zijn gewijzigd (Artikel 6.1);
- (iii) de aanvraag gaat vergezeld van de laatst opgemaakte jaarrekening, dan wel de balans en de staat van baten en lasten en de toelichting daarop of, indien deze ontbreken, een verslag over de financiële positie van ETW op het moment van de aanvraag. Voormelde bescheiden dienen vergezeld te gaan van een verklaring van een accountant omtrent de getrouwheid, onderscheidenlijk een mededeling van een accountant, inhoudende dat van onjuistheden niet is gebleken. Uit voornoemde gegevens zal daarnaast in ieder geval eenduidig dienen te blijken dat ETW niet kwalificeert als een 'onderneming in moeilijkheden' in de zin van art. 2 lid 18 AGVV, noch dat een daarop uitlopende ontwikkeling te voorzien valt;
- (iv) de aanvraag gaat vergezeld van een activiteitenplan. Het activiteitenplan omvat een omschrijving van de activiteiten en bijbehorende kostencategorieën waarvoor de subsidie wordt aangevraagd. De activiteiten bestaan uit het onder marktconforme voorwaarden verwerven door ETW van – het eigendom van – Traject 1 en de Productie-installatie(s) en vallen binnen/hebben betrekking op de Wijk. Het activiteitenplan dient een nauwkeurige visuele omschrijving te omvatten (incl. kaarten) van de precieze ligging en samenstelling van het Warmtesysteem. Het activiteitenplan dient daarnaast een omschrijving te omvatten van de activiteiten ten behoeve waarvan de investering in het Warmtesysteem zal worden gedaan en van de daarmee nagestreefde doelstellingen. In dat kader moet in ieder geval worden omschreven welke woningen en andere gebouwen zullen worden aangesloten op het Warmtesysteem.



Verder moet inzicht worden gegeven in de wijze waarop ETW het Warmtesysteem zal gaan (laten, Artikel 5.2) exploiteren, waarbij ook moet worden ingegaan op welke wijze daarbij zal zijn gegarandeerd dat die exploitatie in overeenstemming met het bepaalde bij en krachtens de Warmtewet zal geschieden;

(v) de aanvraag gaat vergezeld van een begroting, waarin in ieder geval het navolgende inzichtelijk is gemaakt en onderbouwd:

(a) de hoogte en de verhouding tussen de eigen middelen en de middelen van derden die ETW aanwendt voor de verwerving en realisatie van het Warmtesysteem; en

(b) het (resterende) bedrag aan subsidie dat benodigd is om Traject 1 tegen een marktconforme prijs (Artikel 3.2) te kunnen verwerven en om de Productie-installatie te kunnen realiseren; en

(c) een inschatting van de verwachte kosten en inkomsten verbonden aan de exploitatie van het Warmtesysteem, waarbij de volledige periode van exploitatie (conform de Warmtewet) als uitgangspunt dient te worden genomen.

(vi) de aanvraag gaat vergezeld van een planning waaruit blijkt welke acties (nog) nodig zijn om te komen tot een volledige exploitatie van het Warmtesysteem. Daarbij dient per actie toegelicht te worden welke verwachte doorlooptijd aan de betreffende actie is verbonden en op welke datum die actie (uiterlijk) moet zijn afgerond.

7.2. ETW en de Gemeente merken al de in Artikel 7.1 genoemde eisen aan als – betrekking hebbend op – gegevens en bescheiden die voor de beslissing op de aanvraag nodig zijn en waarover ETW geacht moet worden redelijkerwijs de beschikking te hebben of te kunnen krijgen.

7.3. De aanvraag als bedoeld in Artikel 7.1 geldt tevens als schriftelijke steunaanvraag in de zin van art. 6 AGVV.

#### Subsidieverlening

7.4. Indien ETW de als **Bijlage 7** bijgevoegde aanvraag zodanig heeft aangevuld dat deze naar het oordeel van het College voldoet aan alle in Artikel 7.1 genoemde eisen, zal het College zich inspannen om voorafgaande aan de vestiging van een Opstalrecht een beslissing op de aanvraag te nemen.

7.5. Indien ETW een aanvraag indient die aan alle in Artikel 7.1 genoemde eisen voldoet, is het College in beginsel bereid ETW een incidentele subsidie te verlenen met het oog op de uitvoering van het activiteitenplan, met inachtneming van de bij de aanvraag behorende begroting en planning. De subsidie die het College voornemens is te verstrekken bedraagt maximaal het op grond van artikel 46 AGVV, dan wel enige ander toepasselijke staatssteunbepaling hoogst toegestane bedrag. De subsidie kan daarbij voorts in geen geval meer bedragen dan de Proeftuinbijdrage minus alle door de Gemeente reeds gemaakte en nog te maken kosten die zijn toe te rekenen aan het project en die de Gemeente ten laste van de Proeftuinbijdrage wenst te brengen. De in de vorige volzin bedoelde kosten betreffen in ieder geval de door de Gemeente in het kader van het project gemaakte en nog te maken kosten voor de inschakeling van externe adviseurs en de kosten in verband met de aansluiting van de in het projectgebied gesitueerde woningen en andere gebouwen op het Warmtenet.

7.6. Het College is bevoegd en voornemens om met gebruikmaking van de bevoegdheden uit de Awb verplichtingen te verbinden aan de subsidieverlening onder meer, maar niet uitsluitend, betrekking hebbende op:

- (i) het zonder toestemming van het College niet mogen verrichten van één of meer van de activiteiten als bedoeld in art. 4:71 lid 1 Awb; en
- (ii) het met inachtneming van het bepaalde in, bij en krachtens de Warmtewet (doen) exploiteren van het Warmtesysteem; en
- (iii) het verlenen van een subsidie in overeenstemming met het staatssteunrecht; en
- (iv) het door ETW afleggen van rekening en verantwoording; en
- (v) het door ETW verstrekken van zekerheden voor te verlenen voorschotten.

ETW is zich ervan bewust dat het niet of niet volledig voldoen aan een of meerdere van de aan de subsidieverlening verbonden verplichtingen ertoe kan leiden dat de subsidie op een lager bedrag (waaronder begrepen nihil) wordt vastgesteld en/of dat de subsidieverlening ten nadele van ETW kan worden gewijzigd of ingetrokken.

7.7. De Gemeente zal ten behoeve van de subsidieverlening trachten een beroep te doen op de AGVV. Een van de voorwaarden voor een geslaagd beroep, is dat het bedrag aan subsidieverlening dat ten goede komt aan het Warmtenet niet hoger kan zijn dan het verschil tussen de kosten voor de verwerving van Traject 1 (investeringskosten) en de exploitatiewinst. De exploitatiewinst wordt in mindering gebracht op de voor subsidie in aanmerking komende (investerings)kosten, hetzij vooraf hetzij achteraf via een terugvorderingsmechanisme. In het geval tot subsidieverlening wordt overgegaan wordt

een en ander nader bepaald en omschreven in de – verplichtingen verbonden aan de – subsidie.

- 7.8. De subsidiegelden die ten goede komen aan de bouw en/of verwerving van de productie-installatie kunnen ten hoogste een percentage van de 'bijkomende kosten' bedragen die in vergelijking met de bouw en/of verwerving van een conventionele productie-installatie worden gemaakt. Indien ETW kwalificeert als 'kleine onderneming' in de zin van artikel 2, bijlage I, AGVV, bedraagt dit percentage 65%.
- 7.9. De Gemeente is op grond van art. 11 AGVV gehouden een jaarlijkse rapportage aan de Europese Commissie te verstrekken over de uitvoering van de – krachtens het beroep op de AGVV – vrijgestelde steunmaatregel. ETW zal binnen (hoogstens) veertien (14) dagen medewerking verlenen aan alle verzoeken van de Gemeente om verstrekking van gegevens en bescheiden die de Gemeente wenst te ontvangen in het kader van voornoemde rapportageverplichting.
- 7.10. Hoewel met het verstrekken van staatssteun in lijn met de voorwaarden van de AGVV een hoge mate van zekerheid wordt verkregen over de rechtmatigheid en verenigbaarheid van de steun, biedt dit geen garanties. Het uiteindelijke oordeel over de verenigbaarheid van de steun blijft te allen tijde voorbehouden aan de Europese Commissie. ETW is zich ervan bewust dat de Gemeente bij niet-tijdige of onvolledige naleving van de voorschriften verbonden aan de steunverlening op grond van de AGVV gehouden kan zijn om de verstrekte steun in zijn geheel plus rente terug te vorderen.

#### Betaling

- 7.11. Indien door het College aan ETW een subsidie wordt verleend, zal betaling daarvan in beginsel bij wege van voorschot geschieden op de Kwaliteitsrekening voor zover het subsidiebedrag is bestemd voor het verwerven van – het eigendom van – Traject 1. De Notaris zal het betreffende bedrag bij vestiging van het Opstalrecht aan de Gemeente betaalbaar stellen. Voor zover het subsidiebedrag is bestemd voor het realiseren van de Productie-installatie zal betaling daarvan in beginsel bij wege van voorschot geschieden op de rekening van ETW.

## **ALGEMENE BEPALINGEN**

### **8. Rol – bestuursorganen van – de Gemeente en beperking aansprakelijkheid Gemeente**

#### **Algemeen**

- 8.1. TREM en ETW zijn zich ervan bewust dat de Gemeente, en dan met name haar (bestuurs-)organen, gebonden is/zijn aan haar/hun publiekrechtelijke verantwoordelijkheid voortvloeiende uit de algemene beginselen van behoorlijk bestuur, wet- en regelgeving etc. en dat zij voorts acht dienen te slaan op de belangen van derden. Het bepaalde in deze Overeenkomst doet niets af aan die verantwoordelijkheid en kan er onder meer nooit toe leiden dat de bevoegde organen van de Gemeente niet meer de vrijheid hebben om bij het uitoefenen van de publiekrechtelijke bevoegdheden belangen van derden op een zorgvuldige wijze te wegen en daar consequenties aan te verbinden. Dit houdt in dat de Gemeente, althans haar organen, mogelijk publiekrechtelijke rechtshandelingen verricht(en), die niet in het voordeel zijn van de aard of de strekking van hetgeen in deze Overeenkomst bepaald. TREM en ETW zijn zich bewust van dit risico en aanvaarden dat dit voor hun rekening komt.
- 8.2. Gezien het bepaalde in de Artikel 8.1, het feit dat al hetgeen wordt gedaan ter uitvoering van – de afspraken zoals vastgelegd in – deze Overeenkomst geheel voor rekening en risico van TREM en ETW zal geschieden en de Gemeente louter een faciliterende rol heeft, is de Gemeente nooit aansprakelijk c.q. kunnen TREM en ETW jegens de Gemeente nooit aanspraak maken op vergoeding van enigerlei schade, kosten of interesten, indien:
- (i) het nemen van enig besluit uitblijft, of
  - (ii) een besluit niet binnen de (wettelijk) gestelde termijn wordt genomen, of
  - (iii) een besluit – al dan niet gedeeltelijk – wordt geschorst, of
  - (iv) een besluit – al dan niet gedeeltelijk – wordt vernietigd, herroepen of ingetrokken.
- 8.3. Het bepaalde in Artikel 8.2 geldt alleen dan niet indien TREM en/of ETW kunnen aantonen dat sprake is van opzet of grove schuld aan de zijde van de Gemeente.
- 8.4. Deze Overeenkomst laat de verplichtingen van de Gemeente tot naleving van de wet- en regelgeving op het gebied van aanbestedingsrecht en staatssteun (zie bijvoorbeeld Artikel 7.10) onverlet. Het naleven van voornoemde verplichtingen kan in geen geval leiden tot aansprakelijkheid van de Gemeente c.q. TREM en ETW kunnen jegens de Gemeente ter zake nooit aanspraak maken op vergoeding van enigerlei schade, kosten of interesten.

#### Subsidie (aanvullend)

#### 8.5. TREM en ETW zijn zich ervan bewust dat:

- (i) de Gemeente, en dan met name haar (bestuurs-)organen, voor wat betreft een eventuele subsidieverlening gebonden is/zijn aan haar/hun publiekrechtelijke verantwoordelijkheid voortvloeiende uit de algemene beginselen van behoorlijk bestuur, wet- en regelgeving etc. (bijv. afd. 4.2.1 Awb en staatssteunregelgeving); en
- (ii) het bepaalde in deze Overeenkomst de bevoegdheden van het College met betrekking tot de vaststelling van de subsidie, het intrekken of wijzigen van de eventuele subsidieverlening en het in voorkomend geval terugvorderen van reeds betaalde subsidiebedragen (waaronder begrepen voorschotten) onverlet laat; en
- (iii) deze Overeenkomst de Raad op generlei wijze bindt (Artikel 2.4) en het budgetrecht van de Raad dan ook geheel onverlet laat, en het dus zo zou kunnen zijn dat de Raad geen of onvoldoende middelen beschikbaar stelt voor de aangevraagde subsidie; en
- (iv) Subsidieverlening bij overeenkomst niet mogelijk is en deze Overeenkomst dus niet gelijk kan worden gesteld met de verlening van een subsidie; en
- (v) ETW eerst enige voorwaardelijke aanspraak op subsidie kan verkrijgen nadat het College een daartoe strekkend verleningsbesluit heeft genomen; en
- (vi) de aanspraak op de subsidie pas onvoorwaardelijk wordt als het College de subsidie op basis van de door ETW af te leggen rekening en verantwoording bij separaat besluit heeft vastgesteld, zonder dat daarmee overigens de bevoegdheden van het College om terug te komen op een vastgestelde subsidie worden aangetast.

Het vorenstaande brengt met zich dat de Gemeente nooit aansprakelijk is c.q. TREM en ETW jegens de Gemeente nooit aanspraak kunnen maken op vergoeding van enigerlei schade, kosten of interesten, indien het College zou besluiten tot (gedeeltelijke) weigering van subsidie en/of zich een van de situaties als omschreven in Artikel 8.2 onder (i) – (iv) zich voordoet. Het vorenstaande geldt alleen dan niet indien TREM en/of ETW kan aantonen dat sprake is van opzet of grove schuld aan de zijde van de Gemeente.

## **9. Totstandkoming Overeenkomst en onderhandelingen**

### Totstandkoming

9.1. Deze Overeenkomst komt pas tot stand (art. 6:217 BW) nadat:

- a) op ambtelijk niveau volledige overeenstemming is bereikt over de gehele inhoud van deze Overeenkomst, en
- b) het College een besluit tot het aangaan van deze Overeenkomst heeft genomen, en
- c) deze Overeenkomst namens alle Partijen door (een) daartoe bevoegd perso(o)n(en) is ondertekend.

### Onderhandelingen

9.2. Totdat is voldaan aan alle in Artikel 9.1 genoemde voorwaarden kunnen ETW en TREM geen enkel recht ontlenen aan hetgeen in deze Overeenkomst is opgenomen. Tot het moment dat is voldaan aan alle in Artikel 9.1 genoemde voorwaarden is de Gemeente daarnaast nooit aansprakelijk c.q. kunnen ETW en TREM jegens de Gemeente nooit aanspraak maken op vergoeding van enigerlei schade, kosten en/of interesten (bijv. in het geval de Gemeente de onderhandelingen afbreekt).

9.3. De onderhandelingen over deze Overeenkomst worden in principe gevoerd door personen die niet bevoegd zijn om deze Overeenkomst namens de Gemeente aan te gaan. De eventuele aanwezigheid of betrokkenheid van – leden van – het College, de burgemeester en/of van hun gevolmachtigde(n) bij de onderhandelingen, doet aan de werking van het bepaalde in de Artikelen 9.1 en 9.2 niet af. Nadat op ambtelijk niveau volledige overeenstemming is bereikt over de gehele inhoud van deze Overeenkomst (/tot een definitief concept is gekomen), zal deze aan het College worden voorgelegd. Het College zal alsdan een laatste 'overall-toets' uitvoeren, waarbij zij op geen enkele wijze is gebonden aan hetgeen tijdens de onderhandelingen is besproken.

## **10. Beëindiging Overeenkomst**

### Aanvullende ontbindingsbevoegdheden

10.1. Alle in deze Overeenkomst opgenomen ontbindingsbevoegdheden laten de bevoegdheid om de Overeenkomst op grond van art. 6:265 BW te ontbinden geheel onverlet.

10.2. De Gemeente heeft het recht deze Overeenkomst jegens ETW en/of TREM zonder rechterlijke tussenkomst met onmiddellijke ingang geheel of gedeeltelijk te ontbinden indien:

- a) ETW en/of TREM in staat van faillissement komt te verkeren, of
- b) voor ETW en/of TREM surséance van betaling is aangevraagd, of
- c) ETW en/of TREM haar schuldeisers een onderhands akkoord aanbiedt, wordt geliquideerd, haar onderneming staakt of meer dan de helft van haar activa overdraagt, of
- d) het College op **1 maart 2020** nog geen Leverancier heeft goedgekeurd (Artikel 5.3 onder (i)).

#### Gevolgen ontbinding (of andersoortige beëindiging)

10.3. Indien de Gemeente deze Overeenkomst op grond van Artikel 10.2 geheel of gedeeltelijk ontbindt, bestaat er voor ETW en TREM geen enkele aanspraak op vergoeding van schade en/of kosten en ontstaan er voor de Gemeente geen verbintenissen tot ongedaanmaking van de reeds door haar ontvangen prestaties.

#### Wijze van ontbinding

10.4. Ontbinding, op welke – wettelijke of contractuele – grond dan ook dient te geschieden door middel van een per aangetekende post verzonden brief aan de andere Partij(en), onder vermelding van de ontbindingsgrond.

#### Afstand TREM

10.5. TREM doet onherroepelijk en onvoorwaardelijk afstand van haar recht om deze Overeenkomst geheel of gedeeltelijk op wat voor grond dan ook te ontbinden, vernietigen, op te zeggen of anderszins te beëindigen.

#### Tekortkoming van ETW en/of TREM

10.6. Een tekortkoming in de nakoming van deze Overeenkomst door:

- (i) ETW heeft tevens als tekortkoming van TREM te gelden.
- (ii) TREM heeft tevens als tekortkoming van ETW te gelden.



10.7. Het bepaalde in Artikel 10.6 brengt onder andere met zich dat indien de Gemeente deze Overeenkomst op grond van art. 6:265 BW jegens:

- (i) ETW kan ontbinden, zij deze Overeenkomst tevens jegens TREM kan ontbinden.
- (ii) TREM kan ontbinden, zij deze Overeenkomst tevens jegens ETW kan ontbinden.

## **11. (On)overdraagbaarheid rechten en plichten uit deze Overeenkomst**

11.1. Het is voor ETW en TREM zonder nadrukkelijke, schriftelijke toestemming van het College niet mogelijk hun rechten en/of plichten uit hoofde van deze Overeenkomst en/of eventueel daaruit voortvloeiende overeenkomsten geheel of gedeeltelijk, direct of indirect over te dragen, te vervreemden, te verkopen en/of anderszins te bezwaren (zoals doch niet uitsluitend door het vestigen van een stil pandrecht). Hun rechten en/of plichten uit hoofde van deze Overeenkomst en/of eventueel daaruit voortvloeiende overeenkomsten zijn zonder voornoemde nadrukkelijke, schriftelijke toestemming van de Gemeente goederenrechtelijk dus onoverdraagbaar/onbezwaarbaar in de zin van art. 3:83 lid 2 BW.

11.2. Indien ETW en/of TREM om toestemming als bedoeld in Artikel 11.1 vraagt, zal het College die toestemming niet op onredelijke gronden onthouden. Aan een eventueel te verlenen toestemming kan het College voorwaarden verbinden.

## **12. Partij-Notaris**

ETW en TREM zijn ermee bekend en stemmen er uitdrukkelijk mee in dat de Notaris is verbonden aan AKD, het kantoor van de externe juridische adviseurs van de Gemeente. Onder verwijzing naar het bepaalde in de artikelen 19, 20 en 21 van de "Verordening beroeps- en gedragsregels" zoals vastgesteld door de Koninklijke Notariële Beroepsorganisatie, stemmen ETW en TREM er hierbij uitdrukkelijk mee in dat de Gemeente wordt bijgestaan door AKD ter zake van deze Overeenkomst alsmede overeenkomsten die hiervan het gevolg zijn en de Akte van vestiging, alsmede ter zake van mogelijkerwijs daaruit voortvloeiende geschillen. ETW en TREM zijn er voorts mee bekend de Notaris heeft opgetreden en zal optreden als adviseur van de Gemeente en stemt er uitdrukkelijk mee in dat de Akte van vestiging, zal verlijden.

## **13. Toepasselijk recht, geschillenregeling en forumkeuze**

13.1. Op deze Overeenkomst is uitsluitend Nederlands recht van toepassing.



- 13.2. Een geschil ('**Geschil**') bestaat indien een Partij zulks schriftelijk aan de andere Partij(en) mededeelt, onder aanduiding van het geschil.
- 13.3. Alle Geschillen die verband houden met deze Overeenkomst, dan wel van nadere overeenkomsten die daarmee samenhangen of daarvan het gevolg mochten zijn, zullen in eerste aanleg uitsluitend worden beslecht door de rechtbank Zeeland – West-Brabant.

#### **14. Exclusiviteit**

- 14.1. Partijen verklaren de Overeenkomst te hebben gelezen, de inhoud ervan volledig te begrijpen en de Overeenkomst in volledige vrijheid te ondertekenen.
- 14.2. De Overeenkomst bevat al hetgeen Partijen overeen zijn gekomen in verband met de in Artikel 2.1 genoemde onderwerpen. Met de totstandkoming van deze Overeenkomst (Artikel 9.1) eindigen alle overeenkomsten, afspraken en toezeggingen die Partijen ten aanzien van de in Artikel 2.1 genoemde onderwerpen mochten hebben gesloten, respectievelijk gemaakt, respectievelijk gedaan.

#### **15. Slotbepaling**

- 15.1. Geen aanpassing van, wijziging van of toevoeging aan deze Overeenkomst zal bindend zijn tussen Partijen, tenzij deze schriftelijk is vastgelegd en is ondertekend door alle Partijen. Het bepaalde in de vorige zin van dit Artikel (15.1) geldt tussen Partijen als een bewijsovereenkomst in de zin van art. 153 Rv en art. 7:900 lid 3 BW. In het verlengde daarvan kan het bewijs van een overeengekomen wijziging uitsluitend worden geleverd met een schriftelijke verklaring als bedoeld in de vorige volzin; andere schriftelijke verklaringen en getuigenverklaringen ten aanzien van enige door mondelinge verklaringen of andere gedragingen overeengekomen wijziging zijn als bewijsmiddel uitgesloten.
- 15.2. Indien één of meerdere bepalingen in deze Overeenkomst op enig moment geheel of gedeeltelijk nietig blijkt/blijken te zijn of vernietigd mocht(en) worden, dan blijft het overige in deze Overeenkomst bepaalde volledig van toepassing. Partijen zullen alsdan in overleg treden teneinde nieuwe bepalingen ter vervanging van de nietige of vernietigde bepalingen overeen te komen, waarbij zoveel als mogelijk het doel en de strekking van de oorspronkelijke bepalingen in acht wordt genomen. Indien Partijen niet binnen twee (2) maanden nadat met voornoemd overleg is aangevangen tot overeenstemming zijn gekomen, staat het Partijen geheel vrij het overleg af te breken zonder enige vorm van schadevergoeding verschuldigd te raken en geldt de geschillenregeling uit Artikel 13.3.

- 15.3. Betaling van al hetgeen TREM en ETW op grond van deze Overeenkomst aan de Gemeente verschuldigd zijn, zal uiterlijk op/binnen de in deze Overeenkomst genoemde data/termijnen – zonder opschorting, korting, aftrek of verrekening met een vordering welke TREM en ETW op de Gemeente hebben of menen te hebben – geschieden op de in deze Overeenkomst voorgeschreven wijze. Indien geen wijze van betaling is voorgeschreven, geschiedt betaling door overmaking van dat bedrag op een door de Gemeente op te geven rekeningnummer onder vermelding van “Warmtenet Terheljden”.
- 15.4. Het bepaalde in deze Overeenkomst laat de verschuldigdheid van alle leges en overige publiekrechtelijke heffingen die in het kader van de ontwikkeling van het Warmtesysteem (kunnen) worden geheven, geheel onverlet.
- 15.5. De in Artikel 4.1, 4.2, 4.3 en 7.4 opgenomen verplichtingen hebben nadrukkelijk het karakter van een inspannings- (en *geen* resultaats-)verplichting.

## **16. Considerans en Bijlagen**

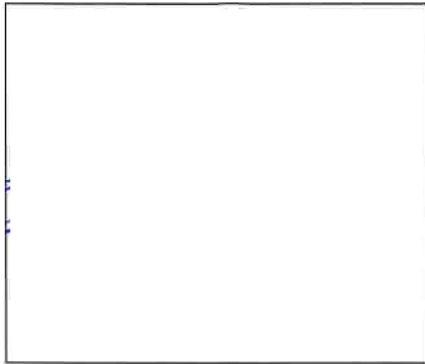
- 16.1. De considerans (“IN AANMERKING NEMENDE DAT”) en de in Artikel 16.2 genoemde Bijlagen maken integraal onderdeel uit van deze Overeenkomst. Bij tegenstrijdigheid geldt de volgende volgorde (van boven naar beneden):
- i. (de tekst van) de Artikelen.
  - ii. (de tekst van) de considerans.
  - iii. (de tekst van) de Bijlagen.
- 16.2. De volgende, door Partijen geparafeerde, Bijlagen vormen één onverbrekelijk geheel met deze Overeenkomst:

- Bijlage 1: Concept-Akte van vestiging**
- Bijlage 2: Het Convenant**
- Bijlage 3: Model-leveringsovereenkomst**
- Bijlage 4: Aandeelhoudersbesluit ETW**
- Bijlage 5: Akte tot wijziging statuten ETW**
- Bijlage 6: Akte van uitgifte aandelen ETW**
- Bijlage 7: Aanvraag subsidie**

**– ondertekening op de volgende twee bladen –**

**ONDERTEKENING:**

Aldus in driefvoud opgemaakt en door Partijen ondertekend:



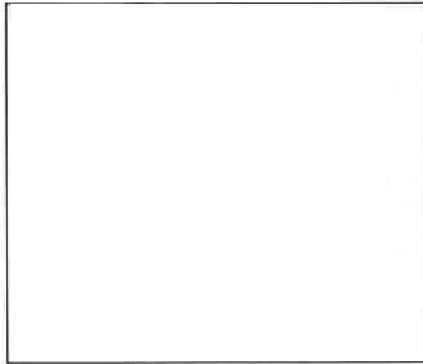
**de gemeente Drimmelen**

Voor deze:

**De heer J.G.M. Vissers,  
Wethouder.**

**Op:**

**Te:**



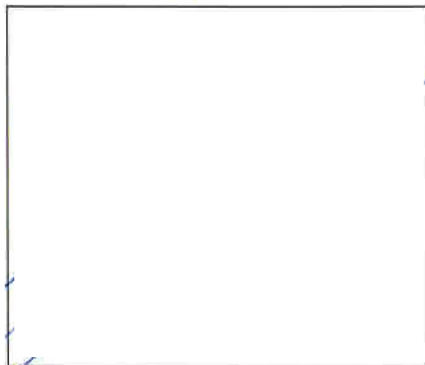
**Eerste Traais Warmtebedrijf B.V.**

Voor deze:

**De heer J.W.W.C. Dingen,  
Bestuurder.**

**Op:**

**Te:**



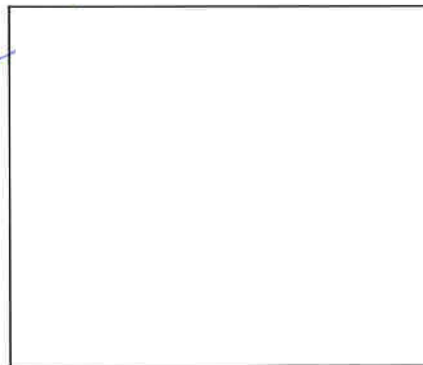
**Eerste Traais Warmtebedrijf B.V.**

Voor deze:

**De heer W.A.J. de Ridder,  
Bestuurder.**

**Op:**

**Te:**



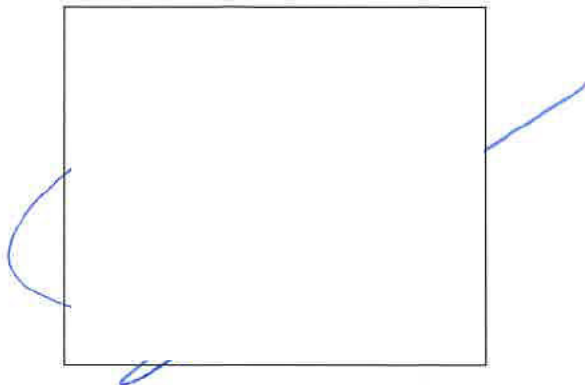
**Traaise Energie Maatschappij B.V.**

Voor deze:

**De heer J.W.W.C. Dingen,  
Bestuurder.**

**Op:**

**Te:**



**Traaise Energie Maatschappij B.V.**

Voor deze:

**De heer W.A.J. de Ridder,**

**Bestuurder.**

**Op:**

**Te:**