

## ONDERHOUDSOVEREENKOMST PUBLIEKE KUNSTWERKEN EN HAVEN- EN TOEGANGSINFRASTRUCTUUR PORT OF DEN HELDER 2022

### PARTIJEN:

de naamloze vennootschap NV Port of Den Helder, gevestigd en kantoorhoudende te Den Helder (1781 AD) aan Het Nieuwe Diep 33, te dezen rechtsgeldig vertegenwoordigd door mevrouw J.F. Bolderheij, in haar hoedanigheid van directeur-bestuurder, handelend conform artikel 15 van de Akte van oprichting van de NV Port of Den Helder van 23 oktober 2012, hierna verder te noemen: **NV**;

en

de publiekrechtelijke rechtspersoon de gemeente Den Helder, gevestigd en kantoorhoudende te Den Helder (1782 GJ) aan de Kerkgracht 1, te dezen rechtsgeldig vertegenwoordigd door de heer J.A. de Boer, in zijn functie van burgemeester, handelend ter uitvoering van het besluit ex artikel 160 lid 1, aanhef en onder e, van de Gemeentewet van het college van 20 december 2022, kenmerk 2022-037174, hierna te noemen: **Gemeente**;

De NV en de Gemeente hierna tezamen aan te duiden als '**Partijen**';

Gelet op:

- de Akte van oprichting van de NV van 23 oktober 2012;
- de tussen partijen gesloten Havenovereenkomst van 21 december 2012, gewijzigd op 25 juni 2013;
- de tussen partijen gesloten Inbrengovereenkomst van 21 december 2012;
- de Akte tot uitgifte van aandelen van de NV aan de Gemeente van 28 juni 2013;
- de Akte van inbreng van 28 juni 2013, hersteld bij akte van 23 december 2020;
- de Renovatie/onderhoudsovereenkomst kunstwerken van algemeen nut van 18 december 2018;
- de Renovatie/onderhoudsovereenkomst infrastructurele werken PoDH van 31 oktober 2019;
- het besluit van de Raad van de Gemeente van 7 maart 2022, kenmerk: 2022-004941;
- de tussen partijen gesloten Havenovereenkomst Den Helder 2023 / Service Level Agreement Port of Den Helder van 21 december 2022;
- artikel 61 van het Besluit begroting en verantwoording;

Nemen het volgende in overweging:

1. De Gemeente heeft de NV op 23 oktober 2012 opgericht met het doel om het havenbedrijf te (doen) uitoefenen en daarbij de haven- en industrieterreinen te exploiteren, waarbij de NV onder meer tot doel is gesteld om het Beheer en Onderhoud van het Havengebied te verzorgen;
2. Voor het uitvoeren van het Beheer en Onderhoud van het Havengebied zijn bij de oprichting van de NV geen afzonderlijke afspraken gemaakt over vergoedingen vanuit de Gemeente aan de NV;
3. Dat de NV het Beheer en Onderhoud van de Haven- en toegangsinfrastructuur van het Havengebied, waaronder ook de Publieke kunstwerken, in opdracht van de Gemeente uitvoert. De kosten voor dit Beheer en Onderhoud komen voor rekening van de NV, terwijl de exploitatie van de Haven- en infrastructuur en ook de Publieke kunstwerken niet kostendekkend kan worden uitgevoerd;
4. De Raad van de Gemeente met zijn besluit van 7 maart 2022 een bijdrage van € 5.277.000,- beschikbaar heeft gesteld ten behoeve van het Beheer en Onderhoud

- van Publieke kunstwerken dan wel Haven- en toegangsinfrastructuur van het Havengebied;
5. Deze bijdrage is gebaseerd op het benodigde grootschalige onderhoud aan deze Publieke kunstwerken dan wel Haven- en toegangsinfrastructuur als beschreven in het Havenonderhoudsplan van de NV ;

Komen als volgt overeen:

## **Artikel 1. Definities**

1.1 In deze Overeenkomst wordt verstaan onder:

<b>Akte van oprichting:</b>	de notariële akte van 23 oktober 2012 waarmee de Gemeente tot oprichting van de NV besloot en daarmee de gemeentelijke havendienst omvormde tot een verzelfstandigd gemeentelijk havenbedrijf;
<b>Akte van inbreng:</b>	de notariële akte van inbreng van 28 juni 2013, hersteld bij notariële akte van 23 december 2020, waarin de registergoederen behorende bij het havengebied in economisch eigendom door de Gemeente aan de NV zijn overgedragen;
<b>Akte tot uitgifte van aandelen:</b>	de notariële akte van 28 juni 2013 waarmee aan de Gemeente de aandelen van de NV zijn uitgegeven;
<b>Beheer en Onderhoud:</b>	taken en werkzaamheden te verrichten door de NV, gericht op het beheer en onderhoud van het Havengebied. Het Beheer en Onderhoud omvat regulier onderhoud en groot onderhoud dat wordt uitgevoerd op basis van het vooraf vastgesteld Havenonderhoudsplan;
<b>Bijlage:</b>	een aan de Overeenkomst gehechte bijlage;
<b>Haven- en toegangsinfrastructuur:</b>	de infrastructuur van het Havengebied omvattende onder meer bruggen, wegen, kaden en waterwegen, in de zin van artikel 56 <i>ter</i> en artikel 56 <i>quater</i> AGVV. De Publieke kunstwerken zijn hiervan uitgezonderd.
<b>Havengebied:</b>	het gehele havengebied omvattende de havens, het water, de waterwegen, de kaden en de terreinen dat door Gemeente aan de NV in economisch eigendom is uitgegeven ten behoeve van de uitoefening van het havenbedrijf;
<b>Havenonderhoudsplan:</b>	een door de NV vastgesteld meerjarig onderhoudsplan waarin is geprognostiseerd welk benodigd (groot) onderhoud nodig is voor de instandhouding van de huidige infrastructuur in het Havengebied;

<b>Havenovereenkomst:</b>	de tussen partijen gesloten Havenovereenkomst van 21 december 2012, gewijzigd op 25 juni 2013, waarin de hoofdlijnen van het door de NV te voeren beleid alsmede de samenwerking tussen partijen is vastgelegd;
<b>Inbrengeovereenkomst:</b>	de tussen partijen gesloten Inbrengeovereenkomst van 21 december 2012, waarin de bepalingen van de inbreng casu de overdracht van de gemeentelijke havendienst door de Gemeente aan de NV is vastgelegd;
<b>Overeenkomst:</b>	deze Overeenkomst met de daarvan deel uitmakende Bijlage(n);
<b>Partijen:</b>	de partijen bij deze Overeenkomst;
<b>Publieke kunstwerken:</b>	kunstwerken behorende tot de haven- en toeganginfrastructuur van het Havengebied, zoals bruggen, wegen en kades, die voor een ieder openbaar en zonder vergoeding toegankelijk zijn en daarmee het gebruik van deze werken niet kan worden beschouwd als een economische activiteit;

- 1.2 Woorden, niet zijnde eigennamen, geschreven met een hoofdletter, hebben de betekenis als bepaald in artikel 1.1.
- 1.3 Woorden in enkelvoud hebben een overeenkomstige betekenis indien geschreven in het meervoud en omgekeerd.

## **Artikel 2. Doel Overeenkomst**

Deze Overeenkomst heeft ten doel om tussen Partijen de afspraken vast te leggen voor een vergoeding van de Gemeente aan de NV overeenkomstig het besluit van de Raad van de Gemeente van 7 maart 2022 waarin een investeringskrediet beschikbaar is gesteld voor het Beheer en Onderhoud van de Publieke kunstwerken en van de Haven- en toeganginfrastructuur, een en ander als gespecificeerd in de bijlage bij deze Overeenkomst.

## **Artikel 3. Beheer en Onderhoud**

- 3.1 De Gemeente heeft de uitvoering van de taken op het gebied van Beheer en Onderhoud voor het Havengebied overgedragen aan de NV middels de Haven- en Inbrengeovereenkomst en onderkent de noodzaak van het verstrekken van een vergoeding voor deze werkzaamheden, met het oog op de continuïteit van het beheer van het Havengebied op de lange termijn. Het is niet de bedoeling van Partijen om een wijziging in de inhoud van de reeds afgesproken overeenkomsten aan te brengen, anders dan het toekennen van een vergoeding middels deze Overeenkomst.
- 3.2 De NV draagt zorg voor het inzichtelijk hebben van de staat van het Beheer en Onderhoud van het Havengebied. Hiertoe stelt de NV een Havenonderhoudsplan op.

## **Artikel 4. Algemene bepaling over vergoedingen**

- 4.1 De NV verwerft haar inkomsten uit de uitoefening van het havenbedrijf en de exploitatie van het Havengebied als beschreven in onder meer, doch niet uitsluitend, de Akte van oprichting, de Inbrengeovereenkomst, en de Havenovereenkomst 2012. Deze inkomsten betreffen onder meer, maar niet uitsluitend, haven- en kadegelden, vergoeding voor het leveren van diensten als (ISPS-)beveiliging en vletterlieden, alsmede de levering van (drink)water en elektra en huur en erfpacht. Tevens ontvangt

de NV op grond van de Havenovereenkomst Den Helder 2023 / Service Level Agreement Port of Den Helder een vergoeding van de Gemeente voor het Beheer en Onderhoud van Publieke kunstwerken, als gespecificeerd in de Havenovereenkomst Den Helder 2023, alsmede voor nautische taken.

- 4.2 Aanvullend aan de onder het in het eerste lid genoemde inkomsten ontvangt de NV van de Gemeente per ingangsdatum van deze Overeenkomst de in artikel 2 genoemde vergoeding voor het Beheer en Onderhoud, een en ander als gespecificeerd in de Bijlage bij deze Overeenkomst.
- 4.3 De NV zal de kosten en lasten in verband met de uit te voeren taken Beheer en Onderhoud volgens redelijke normen van kostentoe rekening administreren, zodanig dat inzichtelijk is welke kosten hieraan toerekenbaar zijn en hoe de daarvoor bestemde middelen daaraan toegerekend worden. De NV verklaart zich bereid deze kostentoe rekening op verzoek van de Gemeente zo nodig door een onafhankelijke derde te laten toetsen en bevestigen ('audit').
- 4.4 Over de in het derde lid genoemde vergoedingen is geen btw verschuldigd. Mocht de Belastingdienst van mening zijn dat het in het eerste lid genoemde bedrag wel onderworpen is aan btw, dan is het bedoelde bedrag inclusief de btw.
- 4.5 Als er een wijziging optreedt in de inhoud, omvang of samenstelling van het takenpakket en/of het Havengebied van de NV treden Partijen in overleg over de gevolgen voor de hoogte van de Vergoeding.

#### **Artikel 5. Betaling en verrekening**

- 5.1 De in artikel 4, tweede lid genoemde vergoedingen, waarvan de hoogte wordt vastgesteld conform de Bijlage bij deze Overeenkomst, is de Gemeente aan de NV verschuldigd voor het Beheer en Onderhoud van de Publieke kunstwerken en de Haven- en toegangsinfrastructuur van het Havengebied. Betaling van de vergoeding door de Gemeente vindt plaats op basis van een door NV toegezonden factuur waarvan de factuur niet eerder wordt verzonden dan op de eerste dag van het betreffende kalenderjaar waarop de vergoeding betrekking heeft.
- 5.2 De vergoedingen, zoals omschreven in de Bijlage bij deze Overeenkomst, die de Gemeente verschuldigd is op grond van de Overeenkomst zijn maximumbedragen en zijn bedoeld om de NV tegemoet te komen in de kosten die de NV voor het Beheer en Onderhoud maakt. In het geval de door de NV gemaakte kosten de maximumbedragen op grond van deze Overeenkomst overstijgen, komt het meerdere voor rekening van de NV, tenzij Partijen schriftelijk anders overeenkomen. Indien de voor vergoeding in aanmerking komende kosten een bedrag betreffen dat lager is dan de in deze Overeenkomst opgenomen maximumvergoeding, wordt een navenant lagere vergoeding door de Gemeente verstrekt.
- 5.3 In het verlengde van het tweede lid geldt dat in het geval de planning wordt gewijzigd waardoor de taken niet in het betreffende kalenderjaar zijn verricht (bijvoorbeeld, maar niet uitsluitend, als gevolg van een omstandigheid als bedoeld in artikel 7.4), dan dient het deel van de door de Gemeente betaalde vergoeding waar geen tegenprestatie tegenover heeft gestaan, door de NV aan de Gemeente te worden terugbetaald voor 1 juli van het daarop volgende kalenderjaar. In artikel 7.5 en verder is uitputtend geregeld waaraan de benodigde rapportage moet voldoen. De Gemeente is gerechtigd het teveel betaalde bedrag te verrekenen.
- 5.4 Om te kunnen nagaan of sprake is van een situatie als bedoeld in het derde lid zal de NV uiterlijk op 1 maart van het opvolgende kalenderjaar aan de Gemeente een overzicht toesturen waarin de ontvangen betaling is afgezet tegen de verrichte werkzaamheden en de kosten die daarmee gemoeid zijn geweest. De Gemeente heeft de mogelijkheid om het overzicht van de gemaakte kosten van de NV te laten toetsen door een onafhankelijke derde, ten behoeve van het vaststellen van de hoogte van de vergoeding waarop aanspraak kan worden gemaakt.

## **Artikel 6. Vergoeding voor Publieke kunstwerken in het Havengebied**

- 6.1 De Gemeente betaalt de NV een financiële vergoeding, vast te stellen conform het bepaalde in de Bijlage bij deze Overeenkomst, als bijdrage in door de NV te verrichten werkzaamheden uit hoofde van deze Overeenkomst voor het Beheer en Onderhoud van de Publieke kunstwerken in het Havengebied.
- 6.2 De bijdrage als bedoeld in het eerste lid behelst geen economische activiteit in de zin van het staatssteunrecht.
- 6.3 De bijdrage als bedoeld in het eerste lid wordt beschouwd als een bijdrage in de activa in eigendom van derden als bedoeld in artikel 61 Besluit begroting en verantwoording (BBV).
- 6.4 De Gemeente verstrekt de bijdrage aan de NV overeenkomstig de investeringstabel in de Bijlage bij deze Overeenkomst.
- 6.5 De vergoeding als bedoeld in het eerste lid wordt niet geïndexeerd.
- 6.6 De NV voert het Beheer en Onderhoud van het eerste lid bepaalde uit conform de planning als bepaald in de Bijlage bij deze Overeenkomst, tenzij de Gemeente en de NV naar aanleiding van gewijzigde inzichten in gezamenlijk overleg een andere prioritering van de uitvoering van het Beheer en Onderhoud overeenkomen.

## **Artikel 7. Vergoeding voor Beheer en Onderhoud van Haven- en Toeganginfrastructuur**

- 7.1 De gemeente betaalt de NV een financiële vergoeding, vast te stellen conform het bepaalde in de Bijlage bij deze Overeenkomst, als bijdrage in door de NV te verrichten werkzaamheden uit hoofde van deze Overeenkomst voor het Beheer en Onderhoud van de Haven- en Toeganginfrastructuur van het Havengebied.
- 7.2 De bijdrage als bedoeld in het eerste lid wordt door de Gemeente aan de NV betaald waarbij de voorwaarden die volgen uit artikel 56 ter en artikel 56 quater AGVV van toepassing zijn en dus ook van invloed kunnen zijn op de uit te keren hoogte van de vergoeding.
- 7.3 De bijdrage als bedoeld in het eerste lid wordt beschouwd als een bijdrage in eigendom van derden als bedoeld in artikel 61 Besluit begroting en verantwoording (BBV).
- 7.4 De NV voert het Beheer en Onderhoud uit conform de planning als bepaald in de Bijlage bij deze Overeenkomst, tenzij de Gemeente en de NV naar aanleiding van gewijzigde inzichten in gezamenlijk overleg een andere prioritering van de uitvoeringen van het Beheer en Onderhoud overeenkomen.
- 7.5 Voor zover dit nog niet volgt uit de artikelen 56 *ter* en 56 *quater* AGVV, worden aan de bijdrage de volgende voorwaarden verbonden:
  - a. De bijdrage als bedoeld in het eerste lid wordt uitsluitend aangewend voor het dekken van kosten van investeringen in de in Bijlage van deze Overeenkomst genoemde onderdelen van de Haven- en toeganginfrastructuur.
  - b. Jaarlijks, gelijktijdig met het aanbieden van de jaarrekening (of op een andere in gezamenlijk overleg te bepalen datum), rapporteert de NV aan de Gemeente over:
    - (i) de voortgang van de uitvoering van de in de Bijlage bij deze Overeenkomst genoemde Haven- en toeganginfrastructuur; (ii) de gemaakte kosten in verband met de in de Bijlage bij deze Overeenkomst genoemde Haven- en toeganginfrastructuur; (iii) de gehanteerde afschrijvingstermijn en; (iv) de gerealiseerde exploitatiewinst.
      - i. Indien op basis van de rapportering wordt vastgesteld dat (de voortgang van de uitvoering van) het Beheer en Onderhoud van de Haven- en toeganginfrastructuur afwijkt van de in de Bijlage bij deze Overeenkomst genoemde investeringstabel, zullen de NV en de Gemeente in overleg treden over de planning van de (verdere) uitvoering van het Beheer en Onderhoud van deze Haven- en toeganginfrastructuur.
      - ii. Indien uit de rapportering volgt dat de daadwerkelijk gemaakte kosten voor het in de Bijlage bij deze Overeenkomst genoemde Beheer en Onderhoud aan de Haven- en toeganginfrastructuur lager zijn dan de begroting in de Bijlage bij deze Overeenkomst, is de Gemeente gerechtigd het verschil te verrekenen met

latere betalingen aan de NV, in het kader van deze Overeenkomst dan wel anderszins, of betaalt de NV, het verschil op eerste vordering van de Gemeente terug. Dit geschiedt ter voorkoming van overcompensatie.

iii. Uiterlijk op 1 januari 2033 wordt door dan wel in opdracht van de NV een redelijke en deugdelijk onderbouwde prognose gemaakt van de (eventuele) exploitatiewinst (van de NV) die verband houdt met de investering in het Beheer en Onderhoud van de Haven- en toeganginfrastructuur als bedoeld in dit artikel aan de hand van de afschrijvingstermijnen die zijn bepaald in de Bijlage bij deze Overeenkomst.

Indien de bedoelde geprognosticeerde exploitatiewinst hoger is dan het in het eerste lid bedoelde bedrag betaalt de NV het verschil tussen de geprognosticeerde cumulatieve exploitatiewinst en de bijdrage als bedoeld in het eerste lid op eerste vordering van de Gemeente terug. De Gemeente behoudt zich het recht voor om de (onderbouwing van de) geprognosticeerde exploitatiewinst als hiervoor bedoeld te controleren en/of door een onafhankelijke partij te laten controleren. Indien nodig verzoekt de Gemeente de NV om een nadere onderbouwing van de geprognosticeerde exploitatiewinst.

- 7.6 De NV verklaart middels bijlage 2 bij deze Overeenkomst niet te kwalificeren als onderneming in (financiële) mogelijkheden, als bedoeld in artikel 2 lid 18 AGVV.
- 7.7 Voor zover de NV naast de bijdrage van de Gemeente nog een andere overheidsbijdrage ontvangt voor het Beheer en Onderhoud van de in de Bijlage bij deze Overeenkomst opgenomen Haven- en toeganginfrastructuur, verklaart de NV hierbij dat het steunplafond als bepaald in artikel 56 ter en quater AGVV, niet wordt overschreden:
- a. Het steunplafond voor de in aanmerking komende kosten met betrekking tot de zeehaven bedraagt € 20 miljoen per project;
  - b. Het steunplafond met betrekking tot de binnenhaven bedraagt € 40 miljoen per project of per jaar ingeval van baggerwerkzaamheden.
- 7.8 Als de NV niet voldoet aan het bepaalde in dit artikel 7 is de Gemeente gehouden de bijdrage, bedoeld in artikel 7.1 van de Overeenkomst geheel dan wel gedeeltelijk terug te vorderen, vermeerderd met de rente die op grond van de Wet terugvordering staatssteun is verschuldigd. NV verklaart zich hiervan bewust te zijn.
- 7.9 De vergoeding als bedoeld in het eerste lid wordt niet geïndexeerd.
- 7.10 Daar waar in deze bepaling wordt gesproken van 'kosten', 'opbrengsten' en 'exploitatiewinst(en)' dienen deze begrippen te worden uitgelegd en toegepast conform de daarvoor gehanteerde begrippen in de Algemene Groepsvrijstellingsverordening (Verordening EU/651/2014) waarop de gemeente bereid is een beroep te doen teneinde te voorkomen dat de in deze overeenkomst beschreven vergoedingen kwalificeren als onrechtmatige staatssteun.

#### **Artikel 8 Overige verplichtingen NV**

- 8.1 De NV is verantwoordelijk voor het tijdig kunnen beschikken over de benodigde vergunningen, zodanig dat de uitvoering en planning geen vertraging oploopt.
- 8.2 De NV vrijwaart de Gemeente tegen aanspraken van derden voor vergoeding van schade die is ontstaan door, of in verband, met het Beheer en Onderhoud dan wel de Nautische taken als benoemd in de Overeenkomst.
- 8.3 Toewijzing van opdrachten (in onderaanneming) door de NV voor de uitvoering van het Beheer en Onderhoud dan wel de Nautische taken vindt plaats op een concurrerende, transparante, niet-discriminerende en onvoorwaardelijke basis, oftewel op grond van een tenderprocedure.

## **Artikel 9 Terugvordering staatssteun**

- 9.1 Als bij rechterlijke uitspraak wordt geoordeeld, bij besluit van de Europese Commissie wordt beslist dan wel anderszins blijkt dat deze overeenkomst (op onderdelen) strijdig is met dwingendrechtelijke wet- of regelgeving (waaronder in ieder geval, doch niet uitsluitend, de Wet terugvordering staatssteun, artikel 108 lid 3 van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie en/of artikel 61 Besluit begroting en verantwoording) dan wel op een andere grond wordt geoordeeld of voor de gemeente komt vast te staan dat deze overeenkomst geheel of gedeeltelijk nietig is of vernietigd wordt of kan worden, rust op partijen de verplichting de nodige maatregelen te nemen om de ontstane situatie als gevolg van deze overeenkomst ongedaan te maken en alle andere maatregelen te nemen die genoemde rechterlijke uitspraak, genoemd besluit dan wel de wet- of regelgeving vereisen.
- 9.2 In het geval een situatie als bedoeld in het eerste lid zich voordoet, kan dit nimmer leiden tot schadeplichtigheid van de Gemeente ten opzichte van de NV. De NV is er zich van bewust dat de gemeente weliswaar een beroep doet op de Algemene Groepsvrijstellingsverordening om het risico op ongeoorloofde staatssteun zoveel als mogelijk te beperken, echter dat dit geen garanties biedt voor het geoorloofde karakter van de steunmaatregelen.
- 9.3 De NV zal de Gemeente (bijvoorbeeld maar niet uitsluitend als gevolg van een informatieverzoek van de Europese Commissie) direct na een daartoe strekkend verzoek van de Gemeente inzicht verschaffen in alle (analoge en digitale) bescheiden en verklaringen die de Gemeente nodig acht om te controleren op welke wijze haar bijdrage is aangewend.

## **Artikel 10. Verhouding tot eerdere overeenkomsten**

- 10.1 Deze Overeenkomst moet worden beschouwd als een nadere overeenkomst ten opzichte van de eerder tussen partijen gesloten overeenkomsten, waaronder de Havenovereenkomst en de Inbrengeovereenkomst. De eerder tussen Partijen gesloten overeenkomsten blijven in stand. Voor zover deze Overeenkomst en de eerder tussen Partijen gesloten overeenkomsten met elkaar in tegenspraak zijn, prevaleert hetgeen in deze Overeenkomst is bepaald.
- 10.2 Deze Overeenkomst moet worden onderscheiden van de Havenovereenkomst Den Helder 2023/Service Level Agreement Port of Den Helder. Voor zover deze Overeenkomst en de Havenovereenkomst Den Helder 2023/Service Level Agreement Port of Den Helder met elkaar in tegenspraak zijn, prevaleert hetgeen in de Havenovereenkomst Den Helder 2023/Service Level Agreement Port of Den Helder is bepaald.
- 10.3 Wijzigingen casu quo aanvullingen op de Overeenkomst hebben tussen Partijen slechts rechtskracht nadat deze schriftelijk zijn vastgelegd en door Partijen rechtsgeldig zijn ondertekend.

## **Artikel 11. Verbindendheid, wijziging en/of nadere invulling van de Overeenkomst**

- 11.1 Partijen zijn zich er van bewust dat de complexiteit van de uitoefening van het havenbedrijf met zich brengen dat bepaalde onderwerpen niet, of niet voldoende zijn geregeld. Indien nieuwe of onvoorziene omstandigheden daartoe aanleiding geven die passen binnen deze Overeenkomst, treden Partijen hierover met elkaar in overleg.
- 11.2 In geval de Overeenkomst geheel of gedeeltelijk ongeldig of onverbindend is of wordt, blijven Partijen aan het resterende gedeelte gebonden. 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.

## **Artikel 12. Looptijd en beëindiging van de Overeenkomst**

- 12.1 De Overeenkomst treedt in werking op de dag van ondertekening van de Overeenkomst.

- 12.2 De Overeenkomst kan door de Gemeente met onmiddellijke ingang worden opgezegd:
- a. op het moment dat de NV ophoudt het Havengebied te exploiteren;
  - b. op het moment dat voor de NV voorlopige surséance van betaling of faillissement wordt aangevraagd;
  - c. op het moment dat de NV surséance van betaling wordt verleend of in staat van faillissement wordt verklaard;
  - d. op het moment dat ten aanzien van de NV blijkt zij dat aan een overgroot deel van haar opeisbare verplichtingen jegens de gemeente en/of derden niet kan voldoen;
  - e. op het moment dat de financiers van de NV een materieel gedeelte van vorderingen op Opdrachtnemer vervroegd opeisen;
  - f. op het moment dat de NV stappen onderneemt om tot diens ontbinding of liquidatie te komen dan wel daadwerkelijk wordt ontbonden of geliquideerd;
  - g. op het moment dat de economische eigendom van het Havengebied bij de NV eindigt.
- 12.3 Bovenstaande tussentijdse beëindigingsmogelijkheden doen niets af aan de mogelijkheden tot beëindiging van de overeenkomst die Partijen op grond van de wet toekomt, waaronder – maar niet uitsluitend - het recht van ontbinding ex artikel 6:265 BW.

### **Artikel 13. Verantwoording en actualisatie**

Partijen zullen de uitvoering en werking van deze Overeenkomst jaarlijks bespreken. Bespreking vindt plaats voor 1 mei van ieder jaar. In de jaarlijkse evaluatie wordt ten minste, doch niet uitsluitend, de in artikel 5 genoemde verantwoording over het voorgaande kalenderjaar besproken alsmede of er aanleiding is om de planning voor het beheer en onderhoud van de Publieke kunstwerken en de Haven- en toeganginfrastructuur te herzien. In het geval van een herziening van de planning wordt dit beschouwd als een tussentijdse wijziging van de Overeenkomst. Hiertoe kan alleen worden overgegaan indien beide partijen hier schriftelijk mee instemmen.

### **Artikel 14. Mededelingen**

Mededelingen die zijn vereist krachtens de Overeenkomst worden alleen schriftelijk gedaan.

### **Artikel 15. Rechtskeuze en geschillen**

15.1 Op de Overeenkomst is Nederlands recht van toepassing.

15.2 Bij alle geschillen naar aanleiding van of op grond van deze overeenkomst of van andere overeenkomsten, welke van deze overeenkomst het gevolg mochten zijn, zullen partijen in eerste instantie trachten in onderling overleg tot een oplossing te komen. Indien een geschil na onderling overleg niet tot een oplossing leidt, verplichten partijen zich het geschil voor te leggen aan een gecertificeerde mediator. Indien het geschil niet binnen 2 maanden na het inschakelen van een mediator is opgelost, kunnen partijen het geschil ter beslechting voorleggen aan de bevoegde rechter, te weten de rechtbank Noord-Holland.

### **Artikel 16. Kostendeling**

In het geval aan de uitvoering van de Overeenkomst kosten zijn verbonden, anders dan in de artikelen 2, 6 en 7 genoemde vergoeding, dragen Partijen elk voor een gelijk deel de gemeenschappelijke kosten verbonden aan overleggen over de uitvoering van de Overeenkomst.

### **Artikel 17. Bijlagen**

De in de Overeenkomst genoemde Bijlagen maken deel uit van deze Overeenkomst.



Aldus overeengekomen te Den Helder, in tweevoud op 21 december 2022.

Gemeente Den Helder

NV Port of Den Helder

J.A. de Boer, burgemeester

J. F. Bolderheij, directeur-bestuurder

Bijlage 1 Investeringsoverzicht

Bijlage 2 Toetsing criterium Onderneming in moeilijkheden

Bijlage 3 Raadsbesluit van 7 maart 2022, kenmerk: 2022-004941