



Overeenkomst

betreffende

**Levering en onderhoud Energie-
opslagsysteem (ESS) voor 1500V dc,
locatie Wierden**

tussen

ProRail B.V.

en

Opdrachtnemer

Document : **Overeenkomst levering en onderhoud**

Kenmerk : [TN271270](#)

**Levering en onderhoud Energie-
opslagsysteem (ESS) voor 1500V dc, locatie
Wierden**

Partijen

De besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid ProRail B.V., statutair gevestigd te Moreelsepark 3 in Utrecht, hierna te noemen: ProRail, vertegenwoordigd door

naam en functie

en

naam en functie,

en

Ondernemingsvorm en bedrijfsnaam opdrachtnemer, statutair gevestigd te adres, hierna te noemen: de Opdrachtnemer, vertegenwoordigd door

naam en functie

en

naam en functie.

hierna te noemen: Partijen.

overwegende dat

- a. ProRail behoefte heeft aan een energie-opslagsysteem (afgekort ESS) voor 1500V dc voor toepassing in een nieuw te bouwen 1500V dc schakelstation op de locatie Wierden, om daarmee ter plaatse de energievoorziening te versterken;
- b. ProRail daarbij tevens behoefte heeft aan het meerjarig (20 jaar) tweedelijs preventief en correctief onderhoud aan het ESS;
- c. ProRail een Europese, openbare aanbestedingsprocedure heeft gevolgd conform het ARN2016;
- d. de Opdrachtnemer in het kader van de aanbestedingsprocedure een aanbidding heeft gedaan;
- e. ProRail, gegeven het resultaat van de aanbesteding, met Opdrachtnemer, winnaar van de aanbesteding aan wie voorlopig gegund is, een overeenkomst wenst te sluiten;
- f. ProRail daarom deze Overeenkomst heeft opgesteld;
- g. De Opdrachtnemer door inschrijving en middels de ingevulde verificatiematrix in de aanbesteding heeft bevestigd dat het betreffende Systeem aan de door ProRail gestelde eisen, zoals omschreven in de "Technische vraagspecificatie ESS" zal voldoen en zal blijven voldoen gedurende de Gebruiksduur van het Systeem.

En nader overwegende dat

- h. ProRail B.V. wordt omgevormd tot een publiekrechtelijk zelfstandig bestuursorgaan met eigen rechtspersoonlijkheid (hierna: zbo);
- i. Deze omvorming wordt gerealiseerd door inwerkingtreding van de 'Wet tot wijziging van de Spoorwegwet en enige andere wetten in verband met de omvorming van ProRail tot een publiekrechtelijke zelfstandig bestuursorgaan' (hierna: Wet publiekrechtelijke omvorming ProRail);
- j. Partijen beogen de Overeenkomst na de omvorming ongewijzigd van kracht te laten blijven;
- k. Indien de Wet publiekrechtelijke omvorming ProRail in werking treedt, de Overeenkomst onder algemene titel overgaat op het zbo ProRail;
- l. ProRail, noch Opdrachtnemer, bij de uitvoering van deze Overeenkomst persoonsgegevens beogen te verwerken,

verklaren het volgende te zijn overeengekomen:

Inhoudsopgave

PARTIJEN	2
OVERWEGENDE DAT	2
EN NADER OVERWEGENDE DAT	3
INHOUDSOPGAVE	4
ARTIKEL 1. RECHTSKARAKTER VAN DE OVEREENKOMST	5
ARTIKEL 2. OPDRACHT, LOOPTIJD EN ACCEPTATIE	5
ARTIKEL 3. CONTRACTDOCUMENTEN	6
ARTIKEL 4. BETALING	7
ARTIKEL 5. INTELLECTUELE EIGENDOMSRECHTEN	7
ARTIKEL 6. BOETEBEDING	7
ARTIKEL 7. AANSPRAKELIJKHEID	9
ARTIKEL 8. AFWIJINGEN VAN DE ALGEMENE VOORWAARDEN	9
ONDERTEKENING	10

Artikel 1. Rechtskarakter van de Overeenkomst

Lid 1. Partijen verklaren deze Overeenkomst te beschouwen als :

- a. een overeenkomst van koop in de zin van Boek 7, Titel 1, Afdeling 1 van het Burgerlijk Wetboek voor zover het de levering van het Systeem of Systeemonderdelen daarvan betreft;
- b. een overeenkomst van opdracht in de zin van Boek 7, Titel 7, Afdeling 1 van het Burgerlijk Wetboek voor zover het verrichten van diensten betreft.
- c. Opdrachtnemer heeft zich middels het inschrijven op voornoemde aanbesteding eraan geconformeerd dat, in het geval Opdrachtnemer niet kan aantonen dat hij voldoet aan de eisen van de “Technische vraagspecificatie ESS” binnen 26 maanden na opdrachtverlening of zelf eerder aangeeft niet te kunnen voldoen, de overeenkomst van rechtswege eindigt behoudens hetgeen bepaald in artikel 19 lid 3 Algemene Voorwaarden Assets. Opdrachtnemer heeft bij beëindiging geen recht op vergoeding van schade of kosten.

Artikel 2. Opdracht, looptijd en acceptatie

Lid 1. Deze Overeenkomst omvat de levering en het operationeel werkend opleveren op locatie Wierden van een energie-opslagsysteem (afgekort ESS) voor inpassing in 1500V tractie-energievoorziening, hierna te noemen “het systeem”, inclusief:

- a. het bijbehorende E-house (of containers) waarin het ESS wordt geïnstalleerd;
- b. alle ondersteunende installaties die onderdeel zijn van het E-house of het ESS;
- c. alle hulpmiddelen (gereedschappen en software toolings);
- d. alle gevraagde testen (FT, FAT en SAT);
- e. al het meerjarig onderhoud (life cycle vervanging, preventief en correctief) voor periode genoemd in lid 3;
- f. de meerjarige monitoring en ontsluiting van monitoringgegevens via dashboard aan ProRail voor periode genoemd in lid 3;
- g. de meerjarige serviceverlening voor periode genoemd in lid 3

Een complete specificatie van de leveringsomvang van “het systeem” is opgenomen in de vraagspecificatie van het systeem (‘Technische vraagspecificatie ESS’).

Het energie-opslagsysteem heeft de volgende doelen: het verbeteren van de stabiliteit van de bovenleidingspanning en het opnemen van recuperatie-energie van treinen.

Lid 2. Opdrachten inzake aanvullende diensten zoals omschreven in eis 2.2 en 2.3 in de Technische Vraagspecificatie van het systeem (ESS) – die een direct verband hebben met de leverings- en

Levering en onderhoud Energie-opslagsysteem (ESS) voor 1500V dc, locatie Wierden

onderhoudshandeling(-en) - worden aan Opdrachtnemer verstrekt door Afroeper, waarbij Afroeper ProRail of een in opdracht van ProRail handelende derde is.

Lid 3. Deze Overeenkomst heeft de navolgende looptijd:

De Overeenkomst treedt in werking op datum van wederzijdse ondertekening van deze overeenkomst door ProRail en Opdrachtnemer;

De Overeenkomst eindigt van rechtswege 20 jaar na inbedrijfstelling van het systeem, zonder dat daartoe opzegging is vereist.

Lid 4. ProRail zal de levering van het ESS op zijn vroegst afroepen vanaf 1 september 2022.

Artikel 3. Contractdocumenten

De volgende documenten omschrijven in onderlinge samenhang de rechten en plichten die voor Partijen uit de Overeenkomst voortvloeien. In geval van onvolledigheid of bij strijdigheid van de bepalingen van de in dit artikel genoemde documenten geldt deze rangorde:

1. Nota's van Inlichtingen **(Bijlage 1)**;
2. Overeenkomst;
3. Technische vraagspecificatie Energie-opslagsysteem voor Schakelstation Wierden **(Bijlage 2)**
4. Annex I: Acceptatie en toetsplan;
5. Annex II: Prijzen, tarieven en leveringscondities
6. Annex III: Organisatie
7. Annex IV: Relevante documenten;
8. Algemene Voorwaarden Assets (zie ook art. 8) **(Bijlage 3)**;
9. De aanbidding van Opdrachtnemer **(Bijlage 4)**, bestaande uit:
 - I. Inschrijfbiljet
 - II. Prijzenformulier
 - III. Ingevulde verificatie matrix.

Artikel 4. Betaling

- Lid 1. De betalingsverplichting van ProRail gaat pas in na opdrachtverlening, zoals benoemd Artikel 2, lid 3.
- Lid 2. Betaling geschiedt conform hetgeen in Bijlage 2 Annex II 'Prijzen, tarieven en leveringscondities' vastgelegde.
- Lid 3. Indexering van de overeengekomen prijzen en tarieven vindt plaats conform de regeling die is opgenomen in de Bijlage 2 Annex II "Prijzen, tarieven en leveringscondities".

Artikel 5. Intellectuele eigendomsrechten

De in artikel 17 lid 7 van de Algemene Voorwaarden Assets genoemde overdracht van intellectuele rechten in het kader van specifiek ter uitvoering van de Overeenkomst, voor of door Opdrachtnemer ontwikkelde Hardware en Software, is niet van toepassing op deze Overeenkomst.

Artikel 6. Boetebeding

- Lid 1. Indien een in de Overeenkomst genoemde termijn wordt overschreden of vastgelegde prestatie-eisen niet worden gehaald, verbeurt Opdrachtnemer nadat zij door ProRail ingebreke is gesteld en een redelijke termijn voor nakoming is geboden, deswege een boete ter grootte van een in lid 4 van dit artikel bepaald bedrag, tenzij Opdrachtnemer aantoonbaar maakt dat de overschrijding hem niet is toe te rekenen.
- Lid 2. De toepasselijkheid van boetes laat onverlet de plicht van Opdrachtnemer tot nakoming, tenzij ProRail anders bepaalt. Het recht om zonder ingebrekestelling, onmiddellijk opeisbare boetes op te leggen, geldt onverminderd de overige rechten van ProRail uit de Overeenkomst en zonder dat er sprake hoeft te zijn van enige vorm van schade.
- Lid 3. De toepasselijkheid van boetes laat onverlet het recht van ProRail op schadevergoeding. De opgelegde boetes worden alsdan gezien als een voorschot op de schadevergoeding. ProRail zal alleen een vordering tot schadevergoeding instellen indien de door haar geleden schade hoger is dan de opgelegde boetes.

**Levering en onderhoud Energie-
opslagsysteem (ESS) voor 1500V dc, locatie
Wierden**

- Lid 4. ProRail heeft het recht bij het niet, niet correct of niet tijdig nakomen door Opdrachtnemer van diens verplichtingen, nadat Opdrachtnemer eenmaal in verzuim is, een verzuimboete per verzuim op te leggen:
- a. In het geval het Systeem na inbedrijfstelling op locatie niet voldoet aan de gespecificeerde prestatie-eisen en/of niet voldoet aan de gestelde RAMS-eisen, zoals gespecificeerd in de vraagspecificatie van het systeem, ongeacht of het niet voldoen te wijten is aan het Systeem, Systeemonderdelen, hulpmiddelen of het handelen van Opdrachtnemer, geldt voor iedere maand na formele klachtmelding door ProRail dat niet voldaan wordt een verzuimboete van 0,5% van de opdrachtsom voor levering .

Hierbij geldt een maximum van 20% van de op dat moment geldende opdrachtsom voor de initiële levering van het Systeem voor het gehele project.
 - b. In het geval Opdrachtnemer niet, niet correct of niet tijdig de onderhoudsdienstverlening levert teneinde de gewenste beschikbaarheid en van het Systeem (ESS) te handhaven, zoals gespecificeerd in de Technische vraagspecificatie ESS (Annex 2), geldt een verzuimboete van 2,5% van de waarde van de betreffende jaarlijkse vergoeding voor onderhoud en service. Indien het verzuim van Opdrachtnemer langer voortduurt dan één (1) week na de datum van het verzuim, kan per week dat het verzuim voortduurt een vervolgbote worden opgelegd van 1% van de waarde van de jaarlijkse vergoeding, met een maximum van 20% van de waarde van de betreffende vergoeding per jaar.
 - c. In alle overige gevallen geldt een verzuimboete van € 1.000,-. Indien het verzuim van Opdrachtnemer langer voortduurt dan één (1) week na de datum van het verzuim, kan per week dat het verzuim voortduurt een vervolgbote worden opgelegd van € 250,-, met een maximum van € 2.500,- per geval.
- Lid 5. Indien Opdrachtnemer in de uitvoering van de verplichting uit de Overeenkomst ernstig verwijtbaar handelt en daarmee toerekenbare gevaarstelling voor personen veroorzaakt, is ProRail telkens gerechtigd een gevaarzettingsboete op te leggen van € 100.000,- per gebeurtenis.
- Lid 6. Indien en voor zover er boetes opgelegd zijn onder Lid 4 sub a van dit artikel (prestaties van het Systeem) en Opdrachtnemer, als gevolg van door Opdrachtnemer gerealiseerde prestatie verbeterende maatregelen, aantoonbaar gemaakt heeft dat het Systeem weer voldoet aan de vereiste prestaties, waaronder ook nadrukkelijk wordt verstaan het voldoen aan de RAMS-eisen, heeft Opdrachtnemer recht op restitutie van maximaal 75%, onder andere te bepalen naar rato van de tijdsduur tot het weer voldoen, van de door ProRail opgelegde boetes per verzuim waar de verbeterende maatregelen betrekking op hebben.

Artikel 7. Aansprakelijkheid

- Lid 1. Het bepaalde in artikel 20 van de Algemene Voorwaarden Assets lid 2, lid 3 en lid 7 is niet van toepassing.
- Lid 2. Onverminderd het bepaalde in Artikel 19 Algemene Voorwaarden is de omvang van de aansprakelijkheid van Opdrachtnemer voor schade beperkt tot € 3.000.000,- per gebeurtenis of een reeks van gebeurtenissen met één en dezelfde oorzaak en per jaar. De beperking geldt niet indien de schade te wijten is aan opzet, bewuste roekeloosheid of grove schuld van Opdrachtnemer, zijn personeel of door hem ingeschakelde derden.

Artikel 8. Afwijkingen van de Algemene Voorwaarden

- Lid 1. Het bepaalde in art 2 lid 3 Algemene Voorwaarden Assets – Huisreglement en Digitaal Veiligheidspaspoort - is hier niet van toepassing.
- Lid 2. Waar in de Algemene Voorwaarden Assets sprake is van 'Afroeper', wordt 'ProRail' bedoeld. 'Deelopdrachten' zijn hier niet aan de orde.
- Lid 3. In aanvulling op art 5 lid 1 Algemene Voorwaarden Assets geldt dat ook het Engels voertaal kan zijn. Bij verschillen prevaleert het Nederlands.
- Lid 4. In afwijking van het bepaalde in art 9 Algemene Voorwaarden Assets geldt dat er geen 'stoppunten' zijn maar alleen 'bijwoonpunten'. De keuringen bestaan uit een FAT en een SAT. Het begrip 'verificatieplan' in art 9 Algemene Voorwaarden Assets is in deze overeenkomst vervangen door 'verificatieplanning' en betreft het uitvoeren van tests en het leveren van onderbouwendocumentatie (zie ook Toetsplan). Evenmin is er hier sprake van een 'werkpakket systeemacceptatie' of van 'systeemacceptatie'.
- Lid 5. Waar in de Algemene Voorwaarden Assets, artikel 14, sprake is van 'gebruiksduur', wordt hier 'looptijd contract' bedoeld.
- Lid 6. In aanvulling op het bepaalde in art 20 lid 2 Algemene Voorwaarden Assets geldt dat de aansprakelijkheid slechts materiële, directe schade aan het Systeem (ESS en E-house) of aan het naastgelegen, aangrenzende schakelstation Wierden betreft, die veroorzaakt is door falen van het Systeem dan wel nalatig handelen van Opdrachtnemer.
- Lid 7. In afwijking op het bepaalde in artikel 4 lid 5 Algemene Voorwaarden, is Opdrachtnemer niet gehouden een voorstel ter Acceptatie in te dienen voor de vervanging van een functionaris.
- Lid 8. In afwijking op het bepaalde in artikel 6 lid 2 Algemene Voorwaarden, geldt deze bepaling niet voor informatie die op basis van geldende wet- en regelgeving bij Opdrachtnemer bewaard moet blijven.

**Levering en onderhoud Energie-
opslagsysteem (ESS) voor 1500V dc, locatie
Wierden**

- Lid 9. In aanvulling op het bepaalde in art. 10 Algemene Voorwaarden geldt dat bij minimale afwijkingen t.o.v. de in de Annex "Acceptatie- en toetsingsplan" neergelegde criteria, Acceptatie onder voorbehoud kan plaatsvinden. ProRail stelt dan een lijst op met deze afwijkingen en verstrekt die aan Opdrachtnemer met het verzoek deze binnen een redelijke, door ProRail te stellen, termijn op te lossen om tot Acceptatie in de zin van de Annex Acceptatie- en toetsingsplan te komen
- Lid 10. Het bepaalde in artikel 11 lid 2 Algemene voorwaarden wordt vervangen door: "Het bepaalde in het vorige lid geldt niet, voor zover daarvan wordt afgeweken wegens oorzaken die op grond van het bepaalde in de Overeenkomst of de wet niet voor risico van Opdrachtnemer komen, vooropgesteld dat Opdrachtnemer tijdig de mededeling als bedoeld in Lid 3 heeft gedaan.
- Lid 11. Het bepaalde in artikel 13 lid 2 Algemene voorwaarden is niet van toepassing.
- Lid 12. Het bepaalde in artikel 19 lid 7 Algemene Voorwaarden is niet van toepassing.
- Lid 13. In afwijking op het bepaalde in artikel 20 lid 1 Algemene Voorwaarden geldt dat onder 'tekortkoming' een 'toerekenbare tekortkoming' verstaan zal worden.

Ondertekening

Aldus in tweevoud opgemaakt en ondertekend:

Namens ProRail

Naam :	Naam :
Datum :	Datum :
Plaats :	Plaats :

Namens Opdrachtnemer

Naam :	Naam :
Datum :	Datum :
Plaats :	Plaats :