



Raamovereenkomst

betreffende

PAG-samenstelling

tussen

ProRail

en

Opdrachtnemer

Document : Wachtkamerovereenkomst

Kenmerk : TN302299

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 *< 2° naam weg laten als er 1 ondertekent >*

naam en functie.

hierna te noemen: Partijen.

overwegende dat

- a. ProRail behoefte heeft aan een viertal systemen die weggebruikers tijdig waarschuwen voor een trein die gaat passeren op de gelijkvloerse kruising van de weg met de spoorweg, ten behoeve van de vervanging aan het einde van de inzetduur van de bestaande AHOB-, PAG- en Waarschuwinglicht-samenstellingen in centraal bediend gebied (CBG) en de bestaande circa 10 handbediende overwegen met AHOB-, PAG- en Waarschuwinglicht-samenstellingen in niet-centraal bediend gebied (NCBG);
- b. ProRail het ontwikkelen, leveren en instandhouden van deze systemen door middel van in totaal vier samenhangende overeenkomsten aan één opdrachtnemer in opdracht wil geven en dat ProRail daarom deze Overeenkomst heeft opgesteld voor het onderhavige systeem en met deze Overeenkomst en elkaar Samenhangende Overeenkomsten voor de andere systemen;
- c. ProRail een aanbestedingsprocedure heeft gevolgd conform Deel II van het ARN²⁰¹⁶;
- d. de Opdrachtnemer in het kader van de aanbestedingsprocedure een aanbieding heeft gedaan, welke op basis van de gunningscriteria als tweede in rang is geëindigd;
- e. ProRail, gegeven het resultaat van de aanbesteding, met Opdrachtnemer deze Overeenkomst en de Samenhangende Overeenkomsten met wachtkamerregeling wenst te sluiten;
- f. Een Overeenkomst met wachtkamerregeling is een overeenkomst onder een opschortende voorwaarde, die wordt gesloten met de partij die, na toepassing van de gunningscriteria, als tweede in rang is aangemerkt. De Overeenkomst met wachtkamerregeling treedt pas in werking in het geval de Samenhangende Overeenkomsten, tussen ProRail en de partij aan wie de opdracht is gegund, eindigen omdat tijdige Acceptatie van het Systeem onder elk van de

Samenhangende Overeenkomsten niet is bereikt. ProRail dient Opdrachtnemer schriftelijk in kennis te stellen van de inwerkingtreding van deze Overeenkomst;

- g. De Opdrachtnemer middels het uitvoeren van werkpakket Systeemacceptatie zal aantonen dat het betreffende Systeem aan de door ProRail gestelde eisen voldoet en zal blijven voldoen gedurende de Gebruiksduur van het Systeem;
- h. Bij het niet tijdig verkrijgen van Acceptatie van het Systeem onder deze Overeenkomst en de Samenhangende Overeenkomsten eindigen deze Overeenkomst en de Samenhangende Overeenkomsten.

en nader overwegende dat:

- i. In het regeerakkoord 'Vertrouwen in de toekomst' (2017-2021) is opgenomen dat ProRail wordt omgevormd tot een publiekrechtelijk zelfstandig bestuursorgaan met eigen rechtspersoonlijkheid (hierna: ZBO);
- j. 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);
- k. Partijen beogen de Overeenkomst na de omvorming ongewijzigd van kracht te laten blijven;
- l. Indien de Wet publiekrechtelijke omvorming ProRail in werking treedt, de Overeenkomst onder algemene titel overgaat op het ZBO ProRail.

verklaren het volgende te zijn overeengekomen:

Paraaf ProRail

Pagina 3 van 15

Paraaf Opdrachtnemer

Inhoudsopgave

PARTIJEN	2
OVERWEGENDE DAT	2
INHOUDSOPGAVE	4
ARTIKEL 1. RECHTSKARAKTER VAN DE OVEREENKOMST	5
ARTIKEL 2. OPDRACHT EN LOOPTIJD.....	5
ARTIKEL 3. CONTRACTDOCUMENTEN	6
ARTIKEL 4. BETALING	7
ARTIKEL 5. INTELLECTUELE EIGENDOMSRECHTEN	8
ARTIKEL 6. BOETEBEDING	8
ARTIKEL 7. AANSPRAKELIJKHEID	9
ARTIKEL 8. BPKV-SANCTIE.....	9
ARTIKEL 9. WET PUBLIEKRECHTELIJKE OMVORMING PRORAIL	10
ARTIKEL 10. BIJZONDERE BEPALINGEN.....	10
ARTIKEL 11. COVID-19.....	1413
ONDERTEKENING	14

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 tussen ProRail en de inschrijver die eindigt als tweede in rang, een overeenkomst met wachtkamerregeling wordt gesloten. Deze heeft tot doel, bij voortijdig eindigen van de samenhangende overeenkomsten met de partij aan wie de opdracht is gegund, dat de tweede in rang de uitvoering van deze Overeenkomst en de Samenhangende Overeenkomsten op zich neemt in het geval ProRail aan deze inschrijver de inwerkingtreding van deze Overeenkomst en de Samenhangende Overeenkomsten meldt. Het voorgaande geldt als opschortende voorwaarde.

Artikel 2. Opdracht en looptijd

- Lid 1. Deze Overeenkomst omvat de levering van PAG-samenstelling voor de in overweging a. van de Overeenkomst bedoelde vervanging, inclusief daartoe behorende onderdelen, van toepassing zijnde hulpmiddelen en daaraan verwante dienstverlening zoals ondersteunende installatie-, instandhoudingsdiensten. Het Systeem heeft tot doel: weggebruikers tijdig, met geel knipperend licht te waarschuwen dat de overweg, gelegen op een afstand van circa 80m na het Systeem, wordt geactiveerd of geactiveerd is door een trein die gaat passeren op de gelijkvloerse kruising van de weg met de spoorweg.
- Lid 2. Deelopdrachten inzake Afroepdiensten worden aan Opdrachtnemer verstrekt door Afroeper, waarbij Afroeper ProRail of een in eigen naam als lasthebber van ProRail handelende derde is.
- Lid 3. In deze Overeenkomst hebben Partijen afspraken vastgelegd in het kader van PAG-samenstelling, hierna te noemen: het Systeem.
- a. De Overeenkomst treedt in werking op het moment als bepaald in de schriftelijke mededeling van ProRail aan Opdrachtnemer als bedoeld in Artikel 1 lid 1 sub c;
 - b. De Overeenkomst eindigt van rechtswege 27 maanden na ondertekening, zonder dat daartoe opzegging is vereist, tenzij de Overeenkomst conform de vorige bepaling in werking is getreden. ProRail heeft ook het recht om De Overeenkomst op te zeggen voor het einde van de genoemde periode van 27 maanden, tenzij de Overeenkomst conform de vorige bepaling in werking is getreden. Opdrachtnemer heeft bij beëindiging op grond van het bepaalde in dit onderdeel b (ongeacht of deze vanwege het aflopen van de termijn plaatsvindt of door opzegging) geen recht op vergoeding van schade of kosten;
 - c. De Overeenkomst eindigt van rechtswege 20 jaar nadat de laatste levering van een compleet Systeem heeft plaatsgevonden onder deze Overeenkomst en de Samenhangende Overeenkomsten, waarbij geldt dat;

- I. Uiterlijk 24 maanden na de datum van inwerkingtreding van de Overeenkomst, dienen:
 - a. onder de Overeenkomst het Systeem conform werkpakket Systeemacceptatie en het Kwaliteitsmanagementplan geaccepteerd te zijn.
en
 - b. Onder de Samenhangende Overeenkomsten de betreffende systemen conform het betreffende werkpakket systeemacceptatie en de betreffende kwaliteitsmanagementplannen geaccepteerd te zijn

Overschrijding van deze termijn leidt van rechtswege tot ontbinding van de Overeenkomst en van de Samenhangende Overeenkomsten, ongeacht of onder één of meer van die overeenkomsten wel acceptatie heeft plaatsgevonden. Opdrachtnemer heeft in dat geval geen recht op vergoeding van schade en kosten;

- II. Deelopdrachten mogen niet eerder in behandeling worden genomen dan na Integrale Systeemacceptatie;
- III. Deelopdrachten van complete Systemen die verstrekt worden 6 jaar na Integrale Systeemacceptatie mogen niet meer op basis van deze Overeenkomst in behandeling worden genomen. Deze periode kan eenzijdig door ProRail 1 keer voor een periode van 2 jaar verlengd worden.
- IV. Deelopdrachten die verstrekt worden nadat het Maximumvolume is bereikt, mogen niet meer op basis van deze Overeenkomst in behandeling worden genomen. Dit Maximumvolume betreft de totale prijs waarvoor Deelopdrachten zijn verstrekt onder de Overeenkomst en de Samenhangende Overeenkomsten samen en bedraagt Euro 100.000.000,00 (exclusief Omzetbelasting). Het Maximumvolume geldt enkel als maximum; Opdrachtnemer kan daaraan geen recht op Deelopdrachten ontleen.

Artikel 3. Contractdocumenten

Lid 1. De volgende documenten omschrijven in onderlinge samenhang de rechten en verplichtingen 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:

- a. Basisovereenkomst;
- b. Vraagspecificatie;
 - I. Systeem;
 - II. Basisdiensten;
 - III. Afroepdiensten.
- c. Annexen:
 - I. Acceptatie- en Toetsplan;
 - II. Prijzen, Tarieven en Leveringscondities;

- III. Organisatie;
- IV. Relevante documenten.
- d. Algemene Voorwaarden Assets;
- e. Deelopdrachten;
- f. Overige aanbestedingsstukken, zoals verstrekt door ProRail;
- g. De aanbieding van Opdrachtnemer.

Artikel 4. Betaling

- Lid 1. Indexering van de overeengekomen prijzen en tarieven vindt plaats conform de regeling die is opgenomen in de Annex "Prijzen, tarieven en leveringscondities".
- Lid 2. De betalingsverplichting van ProRail gaat pas in na Integrale Systeemacceptatie.
- Lid 3. Betaling geschiedt conform hetgeen in Annex 'Prijzen, tarieven en leveringscondities' vastgelegde.
- Lid 4. Betaling geschiedt in de volgende termijnen:
- a. In geval van Deelopdrachten:
 - 100% na Levering op de overeengekomen datum, tenzij in de Annex "Prijzen, tarieven en leveringscondities" anders is bepaald.
 - b. In het geval van overige betalingen in het kader van de Overeenkomst:
 - I. Bedragen in de Annex 'Prijzen, tarieven en leveringscondities' aangemerkt als 'initieel': 100% na Integrale Systeemacceptatie, waarbij geldt dat conform het bepaalde in de Annex "Prijzen, tarieven en leveringscondities" tot 70% van het bedrag van het Werkpakket Systeemacceptatie onder voorwaarden vooruitbetalingen kunnen worden gedaan;
 - II. Bedragen in de Annex 'Prijzen, tarieven en leveringscondities' aangemerkt als 'structureel':
 - 25% van het jaarlijkse bedrag na einde van het kalenderkwartaal. <van toepassing ingeval de totaal jaarlijkse structurele kosten uit de aanbestedingsbegroting groter zijn dan € 50.000,- >
 - 50% van het jaarlijkse bedrag na einde van het halve kalenderjaar. <van toepassing ingeval de totale jaarlijkse structurele kosten uit de aanbestedingsbegroting vallen tussen € 50.000,- en € 5.000,- >
 - 100% van het jaarlijkse bedrag na einde van het kalenderjaar. <van toepassing ingeval de totaal jaarlijkse structurele kosten uit de aanbestedingsbegroting kleiner zijn dan € 5.000,- >
- vanaf de Integrale Systeemacceptatie, waarbij de eerste en de laatste termijnbetaling pro rata berekend worden.

Artikel 5. Intellectuele eigendomsrechten

- Lid 1. 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 wel van toepassing op deze Overeenkomst.

Artikel 6. Boetebeding

- Lid 1. Indien een in de Overeenkomst genoemde termijn wordt overschreden of vastgelegde prestatie-eisen, niet zijnde aangeboden kwaliteits- en prestatieniveaus zoals specifiek genoemd in Artikel 8, niet worden gehaald dan wel toerekenbare gevaarstelling voor personen veroorzaakt, verbeurt Opdrachtnemer deswege een boete ter grootte van een in lid 4 respectievelijk lid 5 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 door ProRail anders wordt bepaald. 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.
- 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 niet voldoet aan de verwachte prestaties, waaronder nadrukkelijk wordt verstaan het niet voldoen aan de RAMS-eisen en de door Opdrachtnemer in de RAMS-analyse aangegeven prestaties, ongeacht of het niet voldoen te wijten is aan het Systeem, Systeemonderdelen, hulpmiddelen of het handelen van Opdrachtnemer, geldt voor iedere Storing buiten de verwachte prestaties en die:
 - I. impact heeft op de dienstverlening van ProRail, een verzuimboete van 2% van de op dat moment geldende nieuwwaarde van het Systeem vermenigvuldigd met het aantal onder deze Overeenkomst geleverde Systemen met uitzondering van de Systemen ten aanzien waarvan Opdrachtnemer aantoonbaar maakt dat de Storing zich niet kan voordoen,
 - II. geen impact heeft op de dienstverlening van ProRail een verzuimboete van 0,5% van de op dat moment geldende nieuwwaarde van het Systeem vermenigvuldigd met het aantal onder deze Overeenkomst geleverde Systemen met uitzondering van de Systemen ten aanzien waarvan Opdrachtnemer aantoonbaar maakt dat de Storing zich niet kan voordoen,

Waarbij een maximum geldt van 20% van de op dat moment geldende nieuwwaarde van het Systeem vermenigvuldigd met het aantal onder deze Overeenkomst op dat moment geleverde Systemen.

- b. In het geval Opdrachtnemer niet, niet correct of niet tijdig de leveringsverplichtingen uit een Deelopdracht nakomt geldt een verzuimboete van 5% van de waarde van de betreffende Deelopdracht. 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 vervolgoeete worden opgelegd van 1% van de waarde van de betreffende Deelopdracht, met een maximum van 20% van de waarde van de betreffende Deelopdracht.
 - 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 vervolgoeete 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 gevaarzetting 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 voldoet, van de door ProRail opgelegde boetes per verzuim waar de verbeterende maatregelen betrekking op hebben.

Artikel 7. Aansprakelijkheid

- Lid 1. De omvang van de aansprakelijkheid zoals genoemd in artikel 20 van de Algemene Voorwaarden Assets is beperkt tot € 10.000.000,- per gebeurtenis of reeks van gebeurtenissen met dezelfde oorzaak en per kalenderjaar tot € 20.000.000,- voor deze Overeenkomst en de Samenhangende Overeenkomsten tezamen.

Artikel 8. BPKV-sanctie

- Lid 1. In aanvulling op artikel 6 geeft deze bepaling een specifieke boeteregeling met betrekking tot de in het kader van de gunningscriteria aangeboden kwaliteits- en prestatieniveaus. Dit artikel geldt voor het in lid 2 genoemde onderdeel, voor het overige blijft Artikel 6 onverkort van toepassing.
- Lid 2. Indien Opdrachtnemer niet de in het kader van het bij de aanbesteding toegepaste gunningcriteria aangeboden kortere termijn voor Integrale Systeemacceptatie haalt, zal ProRail voor elke dag dat deze kortere termijn wordt overschreden tot aan het einde van de uiterste termijn voor Integrale Systeemacceptatie als bedoeld in Artikel 2 lid 3 sub d onder I, een Beste Prijs Kwaliteit Verhouding (BPKV)-sanctie opleggen, behalve indien en voor zover Opdrachtnemer aantoonbaar dat de overschrijding niet aan hem valt toe te rekenen in de zin van artikel 6:75 BW.
- Lid 3. De BPKV-sanctie is een boete en bedraagt voor elke dag van de in lid 2 bedoelde overschrijding anderhalf (1,5) maal de BPKV-sanctiegrondslag. De BPKV-sanctiegrondslag is het bedrag van de door Opdrachtnemer in de aanbesteding bij subgunningscriterium 2 ('Verkorting van het proces om te komen tot verzoek Acceptatie van het Systeem, inclusief de gevraagde inzet door ProRail')

behaalde kwaliteitswaarde (fictieve korting) gedeeld door het aantal dagen dat de in lid 2 bedoelde kortere termijn korter is dan de in dat lid bedoelde uiterste termijn voor Integrale Systeemacceptatie en bedraagt [bedrag BPKV-sanctiegrondslag na gunning in te vullen]. De door Opdrachtnemer aangeboden kortere termijn voor Integrale Systeemacceptatie bedraagt [aangeboden termijnverkortung in dagen na gunning in te vullen].

- Lid 4. De BPKV-sanctie geldt voor deze Overeenkomst en de Samenhangende Overeenkomsten tezamen. ProRail mag de BPKV-sanctie voor Overeenkomst en de Samenhangende Overeenkomsten naar haar keuze per overeenkomst voor elk een vierde deel opleggen, of voor het geheel onder (slechts) één van die overeenkomsten.

Artikel 9. Wet publiekrechtelijke omvorming ProRail

- Lid 1. Zodra de Wet publiekrechtelijke omvorming ProRail in werking treedt gaan de rechten en verplichtingen aan de zijde van ProRail B.V. uit hoofde van de Overeenkomst onder algemene titel over op het zbo ProRail en blijft de Overeenkomst ongewijzigd van kracht.
- Lid 2. Mocht de overgang onder algemene titel zoals bedoeld in lid 1 leiden tot een kostenverhoging van één der Partijen in het kader van deze Overeenkomst dan draagt iedere partij haar eigen kosten.

Artikel 10. Bijzondere bepalingen

- Lid 1. De Begripsbepalingen uit de Algemene Voorwaarden Assets worden aangevuld als volgt:

Integrale Systeemacceptatie	Het moment waarop zowel onder de Overeenkomst het Systeem conform werkpakket Systeemacceptatie en het Kwaliteitsmanagementplan geaccepteerd zijn als onder de Samenhangende Overeenkomsten de betreffende systemen conform het betreffende werkpakket systeemacceptatie en de betreffende kwaliteitsmanagementplannen geaccepteerd zijn, zoals bedoeld in Artikel 2 lid 3 sub d onder I.
Samenhangende Overeenkomsten	de samenhangende overeenkomsten bedoeld in overweging b. van deze Overeenkomst

- Lid 2. ProRail behoudt zich het recht voor om voordat zij in een concreet geval overgaat tot het (laten) afroepen van het Systeem ter vervanging van een al bestaande PAG-samenstelling als bedoeld in overweging a. van de Overeenkomst, eerst de bestaande voorraden voor de al bestaande PAG-samenstellingen op te (laten) gebruiken.
- Lid 3. Opdrachtnemer heeft recht op verlenging van de termijn voor Systeemacceptatie bedoeld in Artikel 2 Lid 3 sub c onder I, indien en voor zover Opdrachtnemer door (schuldeisers-)verzuim van de zijde van ProRail vertraging heeft opgelopen bij het tijdig behalen van Systeemacceptatie.

PAG-samenstelling

Voorwaarde voor termijnverlenging is dat Opdrachtnemer het volgens hem aanwezig zijn van dit (schuldeisers-)verzuim schriftelijk en gemotiveerd gemeld heeft aan ProRail. Voor de bepaling van de duur van de verlenging van de termijn wordt alleen rekening gehouden met de periode dat het (schuldeisers-)verzuim heeft voortgeduurd na het moment van de melding aan ProRail en is de verlenging niet langer dan de duur van het (schuldeisers-)verzuim na de melding.

- Lid 4. Een opschortings- of ontbindingsrecht dat een Partij onder één van de Samenhangende Overeenkomsten toekomt, mag die Partij ook ten aanzien van deze Overeenkomst invoeren.
- Lid 5. Als het handelen of nalaten van Opdrachtnemer zowel onder Overeenkomst als onder de Samenhangende Overeenkomsten een overtreding oplevert ten aanzien van het bepaalde in artikel 6 lid 4 onder c van de Basisovereenkomst of ten aanzien van het bepaalde in artikel 6 lid 5 van de Basisovereenkomst, dan kan ProRail de betreffende boete slechts onder één van die overeenkomsten opleggen.
- Lid 6. In artikel 19 lid 4 van de Algemene Voorwaarden Assets dient in plaats van het woord 'tekortkortingen' te worden gelezen 'tekortkomingen'.
- Lid 7. Voor de toepassing van deze Overeenkomst wordt bij de volgende artikelen uit de Algemene Voorwaarden Assets afgeweken van de tekst en deze tekst vervangen door:

Artikel	Nieuwe tekst
Begripsbepalingen	Afroeper ProRail of een in eigen naam als lasthebber van ProRail handelende derde die een Deelopdracht verstrekt.
Artikel 2 lid 8	Opdrachtnemer doet afstand van het recht op opschorting (waaronder begrepen het retentierecht) behalve voor zover hij kan aantonen dat de uitoefening daarvan de spoorwegexploitatie en de uitoefening van andere publieke taken niet in gevaar brengt. In geval van betwisting door ProRail zal het niet in gevaar brengen van de spoorwegexploitatie en van de uitoefening van andere publieke taken bij in kracht van gewijsde gegaan vonnis moeten zijn vastgesteld, waarbij vooruitlopend op dat vonnis Opdrachtnemer bij wijze van voorlopige voorziening de rechter om toestemming voor de betreffende opschorting kan verzoeken.
Artikel 4 lid 1	Opdrachtnemer is verantwoordelijk voor zijn personeel en door hem in te schakelen derden en voor in te zetten hulpmiddelen. Opdrachtnemer kan de uitvoering van de werkzaamheden op spoorwegterreinen alleen opdragen aan derden na Acceptatie door ProRail van een verzoek daartoe. ProRail heeft het recht aan Acceptatie voorwaarden te verbinden.
Artikel 10 lid 9	Het is de Opdrachtnemer niet toegestaan om nog niet geaccepteerde zelfstandige hulppersonen, niet zijnde zijn personeel, in te schakelen voor uitvoering van werkzaamheden op spoorwegterreinen. Evenmin is het hem toegestaan om werkzaamheden te verrichten of zaken te leveren waaraan nog niet geaccepteerde documenten, werkzaamheden of resultaten van werkzaamheden ten grondslag liggen. De Opdrachtnemer mag geen Wijzigingen als bedoeld in Artikel 18 uitvoeren die nog niet door ProRail zijn geaccepteerd.

- Artikel 13 lid 2 [niet van toepassing op de Overeenkomst]
- Artikel 16 lid 1 Indien ProRail of Afroeper conform de Annex "Prijzen, Tarieven en Leveringscondities" aan Opdrachtnemer een vooruitbetaling dient te verstrekken, stelt Opdrachtnemer, voordat hij recht op vooruitbetaling krijgt, op eerste verzoek van ProRail of Afroeper aanvullende zekerheid in de vorm van een direct afroepbare bankgarantie ter grootte van de vooruitbetaling. Deze bankgarantie dient:
- 1) ~~te zijn afgegeven door een bank uit een lidstaat van de Europese Unie of financiële instelling uit een lidstaat van de Europese Unie die voldoet aan het bepaalde in artikel 16 lid 2 van de Algemene Voorwaarden~~ ~~Assetste zijn afgegeven door een Nederlandse bank of Nederlandse financiële instelling die voldoet aan het bepaalde in artikel 16 lid 2 van de Algemene Voorwaarden Assets;~~
 - 2) ter Acceptatie aan ProRail te worden voorgelegd;
 - 3) als maximumbedrag het bedrag van de vooruitbetaling(en) te kennen;
 - 4) betaalbaar te zijn op eerste verzoek van ProRail;
 - 5) meerdere afroepen tot aan het maximumbedrag toe te staan; en
 - 6) een looptijd te kennen tot ten minste de datum gelegen op één maand na de in de betreffende Deelopdracht overeengekomen datum van de laatste (deel)levering.
- Artikel 17 lid 3 Opdrachtnemer vrijwaart ProRail tegen alle aanspraken die voortvloeien uit een inbreuk op intellectuele rechten van derden en vergoedt aan ProRail alle schade die daarvan het gevolg is. In het geval van zo een aanspraak zal ProRail Opdrachtnemer met bewaame spoed informeren en Opdrachtnemer consulteren in het door ProRail tegen de aanspraak te voeren verweer. Opdrachtnemer vergoed aan ProRail alle kosten en schade verband houdend met (de verdediging tegen) de aanspraken zoals in dit artikel uiteengezet en zal indien de aanspraak gegrond is zonder extra kosten voor ProRail: (i) voldoende rechten verkrijgen, of (ii) na Acceptatie door ProRail het inbreukmakend goed vervangen, of (iii) na Acceptatie door ProRail het inbreukmakend goed aanpassen. De verplichting tot vrijwaring geldt niet indien en voor zover die het rechtstreeks gevolg is van gebruik van het inbreukmakend goed door ProRail in strijd met het bepaalde in de Overeenkomst.
- Artikel 20 Lid 1 De aansprakelijkheid van Opdrachtnemer tegenover ProRail voor schade als gevolg van het door Opdrachtnemer toerekenbaar tekortschieten in de nakoming van zijn verplichtingen uit hoofde van de Overeenkomst, is beperkt tot de in artikel 7 van de Basisovereenkomst genoemde bedragen, ~~waarbij de aansprakelijkheid van Opdrachtnemer tegenover ProRail voor schade die bestaat uit verlies van omzet door ProRail en winstderving door ProRail is uitgesloten~~. Deze beperking van aansprakelijkheid ~~geldt en uitsluiting gelden~~ niet indien de schade is te wijten aan opzet, bewuste roekeloosheid of grove schuld van Opdrachtnemer, zijn personeel of door hem ingeschakelde derden.

- Lid 2 Opdrachtnemer is verplicht om zijn verbintenissen uit de Overeenkomst zo uit te (laten) voeren dat daardoor geen schade ontstaat bij of aan ProRail of derden. Opdrachtnemer is niet aansprakelijk voor schade waarvan hij kan aantonen dat deze niet aan hem toe te rekenen is.
- Lid 3 In het geval dat zowel ProRail als Opdrachtnemer tegenover een derde gehouden zijn om schade te vergoeden die is geleden als gevolg van de uitvoering door of voor Opdrachtnemer van zijn verbintenissen uit de Overeenkomst, dan rust op Opdrachtnemer de draagplicht ten aanzien van die schade, behalve indien en voor zover Opdrachtnemer feiten en omstandigheden aantoont die volgens het bepaalde in artikel 6:102 lid 1 BW tot een andere verdeling van de draagplicht tussen ProRail en Opdrachtnemer leiden. De beperking van de aansprakelijkheid van Opdrachtnemer en de uitzondering uit lid 1, zijn van overeenkomstige toepassing op de draagplicht van Opdrachtnemer tegenover ProRail in dit lid 3.
- Lid 4 Opdrachtnemer vrijwaart ProRail tegen aanspraken gebaseerd op de Invorderingswet 1990 en de Wet Financiering Sociale Verzekeringen (Wfsv).
- Lid 5 Opdrachtnemer stelt aan ProRail gedurende de looptijd van de Overeenkomst zo vaak als ProRail hierom verzoekt, binnen 30 Dagen het volgende ter beschikking:
- a. een verklaring van betalingsgedrag, afgegeven door de met de uitvoering van de belastingwetgeving belaste instantie, waaruit blijkt dat door Opdrachtnemer verschuldigde loonbelasting correct is afgedragen;
 - b. een verklaring van betalingsgedrag, afgegeven door een met de uitvoering van premies sociale verzekeringswetgeving belaste instantie, waaruit blijkt dat door Opdrachtnemer verschuldigde sociale premies correct zijn afgedragen.
- Lid 6 Opdrachtnemer is verplicht te allen tijde zorg te dragen voor een vlotte en adequate afwikkeling van schadeclaims.
- Lid 7 Indien ProRail door een derde wordt aangesproken tot vergoeding van schade waarvoor Opdrachtnemer aansprakelijk en op grond van het derde lid draagplichtig is, is Opdrachtnemer gehouden op eerste verzoek van ProRail deze vordering van een derde op een vlotte en adequate manier af te wikkelen.

Lid 8. Indien de boete van Artikel 6 lid 5 van de Basisovereenkomst verschuldigd is, dan kan ProRail voor hetzelfde handelen of nalaten niet ook de boete van Artikel 6 lid 4 sub c van de Basisovereenkomst opleggen.

Artikel 11. COVID-19

- Lid 1. Opdrachtnemer is bekend met de gevolgen van de COVID-19 pandemie en met de overheidsmaatregelen van overheden binnen de Europese Economische Ruimte, zoals deze gelden veertien dagen voorafgaand aan de dag waarop de Opdrachtnemer zijn aanbieding in de aanbesteding van de Overeenkomst heeft gedaan.
- Lid 2. Partijen nemen tot uitgangspunt dat de maatregelen tot 1 september 2021 van kracht zijn; behoudens het bepaalde hierna dient de Opdrachtnemer rekening te houden met de maatregelen en de daaraan verbonden kosten worden geacht begrepen te zijn in de aanbieding van Opdrachtnemer.
- Lid 3. Partijen onderkennen dat de impact van sommige van de maatregelen als bedoeld in het eerste lid niet of niet voldoende bepaalbaar zijn ten tijde van het aangaan van de Overeenkomst. De volgende situaties worden onder deze overeenkomst als onvoorzien aangemerkt:
- Wijziging van de in het eerste lid bedoelde overheidsmaatregelen;
 - het aanhouden van de COVID-19 pandemie en de in het eerste lid bedoelde overheidsmaatregelen na 1 september 2021;
 - meer dan normale verkoudheids- en koortsklachten van personeel of hulppersonen ten gevolge waarvan de werkzaamheden alleen met extra maatregelen uitgevoerd kunnen worden;
 - tekortkomingen in de nakoming van de Overeenkomst ten gevolge van niet of niet tijdige levering van materialen en/of niet of niet tijdig presteren van hulppersonen voor zover deze tekortkomingen het directe gevolg zijn van overheidsmaatregelen die op de dag waarop de Opdrachtnemer zijn Aanbieding heeft gedaan niet bekend waren en bovendien Opdrachtnemer al hetgeen gegeven de omstandigheden redelijkerwijs van hem kan worden verwacht heeft gedaan om zijn verplichtingen (tijdig) na te komen.
- Lid 4. Indien zich een onvoorzien omstandigheid voordoet als is bedoeld in het derde lid, heeft Opdrachtnemer recht op kostenvergoeding en indien van toepassing verlenging van de in de Overeenkomst opgenomen mijlpalen. De kostenvergoeding wordt berekend naar de aantoonbaar daadwerkelijke extra kosten voor Opdrachtnemer. Opslagen en winst worden niet vergoed.

Ondertekening

Aldus in tweevoud opgemaakt en ondertekend:

Namens ProRail

Paraaf ProRail

Pagina 14 van 15

Paraaf Opdrachtnemer

Naam :

Naam :

Datum :

Datum :

Plaats :

Plaats :

Namens Opdrachtnemer

Naam :

Naam :

Datum :

Datum :

Plaats :

Plaats :

< 2^e naam weg laten als er 1 ondertekent >