

Nota van inlichtingen 4

Door inschrijving verklaart inschrijver zich onvoorwaardelijk akkoord met het concept voor de overeenkomst zoals deze is gepubliceerd via de laatste nota van inlichtingen d.d. 10 september 2021.

3^e vragenronde - gebundelde vragen van inschrijvers

Vraag 3.1

Categorie

Contract

Onderwerp

Ontbindende voorwaarden

Vraag

De in artikel 13.1 (b), (c) en (d) opgenomen ontbindende voorwaarden ten behoeve van AEB zijn disproportioneel ten opzichte van Koper. Een en ander kan immers betekenen dat de Koper haar zijde van het project volledig heeft uitgevoerd/voorbereid (waaronder het realiseren van de benodigde infrastructuur ten behoeve van het opslaan en transporteren van CO2 en de compressie/vervloeingsinstallatie en het treffen van overige voorbereidingen ten behoeve van de uitvoering van de Koopovereenkomst) en dat AEB zich daarna op één van deze ontbindende voorwaarden beroept. Volgens art. 13.2 heeft Koper in een dergelijk geval geen recht op enige (schade)vergoeding. Ten overvloede wordt opgemerkt dat een en ander de haalbaarheid en financierbaarheid van het project in de weg staat.

Verzocht wordt artikel 13 aan te passen door:

- (a) Art. 13.1 (b) te schrappen of (als dat niet acceptabel is) aan te passen (zodat deze bijvoorbeeld verwijst naar de aanbesteding van de PCC installatie) en te voorzien van een einddatum voor het beroep van AEB op deze bepaling;
- (b) Art. 13.1 (c) te beperken tot de vergunningen die benodigd zijn voor het realiseren en in werking hebben van de door AEB respectievelijk Koper te realiseren infrastructuur en overige zaken ten behoeve van het contract (waaronder mede begrepen de opslagvergunning voor CO2). Aan art. 13.1 (c) dient voorts een einddatum te worden gekoppeld;
- (c) Art. 13.1 (d) wederkerig te maken en te voorzien van een einddatum;
- (d) Art. 13.1 (e) toe te voegen "Koper niet uiterlijk op [einddatum] financial close heeft bereikt.
- (e) Art. 13.2 wederkerig te maken omdat ook Koper zich op (bepaalde) ontbindende voorwaarden kan beroepen en AEB in dat geval ook geen recht op schadevergoeding zou toekomen.

De einddata (die per voorwaarde kunnen verschillen) zijn in gezamenlijk overleg vast te stellen.

Antwoord

We hebben bij de desbetreffende bepalingen een einddatum opgenomen die wordt gesteld op 30 maanden na de datum van inwerkingtreding van de SDE++ subsidiebeschikking, dan wel de termijn waarvoor conform de SDE++ een eventuele verlenging is verleend.

Artikel 13.1 onder c wordt niet wederkerig gemaakt, de inschrijver dient bij het doen van de inschrijving reeds alle benodigde interne goedkeuringen te hebben verkregen.

Artikel 13.2 is wederkerig gemaakt voor zover de ontbindende voorwaarde als genoemd in artikel 13.1 onder c intreedt.

De overige verzoeken zijn in de overeenkomst aangepast.

Vraag 3.2

Categorie

Contract

Onderwerp

Bankability – eisen project financiers

Vraag

In verband met het mogelijk maken van het aantrekken van projectfinanciering verzoeken wij u de koopovereenkomst aan te vullen door op te nemen dat:

- (a) AEB een directe overeenkomst aan zal gaan met de financiers van Koper (op basis van huidige marktstandaarden);
- (b) de Koopovereenkomst overdraagbaar is aan Koper gelieerde partijen, de financiers van Koper of derden die door de financiers van Koper worden aangewezen (en technisch geschikt zijn en financieel voldoende solvabel zijn); en
- (c) AEB zal meewerken aan marktstandaard verzoeken van de financiers tot aanpassing van de Koopovereenkomst ten behoeve van de projectfinanciering (zodat deze bankable) is;
- (d) een opstalrecht zal worden uitgegeven ten behoeve van de compressie c.q. vervloeiingsinstallatie en overige infrastructuur van Koper. Aan de financier zal dan een hypotheekrecht worden verstrekt op het opstalrecht;
- (e) de in art. 15.1 bedoelde bankgarantie zal pas worden afgegeven nadat er geen beroep meer op een ontbindende voorwaarde kan worden gedaan.

Antwoord

De verzoeken onder (a) en (b) zijn verwerkt in artikel 9.5 van de koopovereenkomst.

De verzoeken onder (c) en (e) worden niet in de koopovereenkomst overgenomen.

Het verzoek onder (d) is verwerkt in artikel 5.5 van de koopovereenkomst.

Het verzoek onder (e) wordt niet in de koopovereenkomst opgenomen, omdat deze direct voortvloeit uit de SDE++-beschikking die noodzakelijk is voor de uitvoering van de Overeenkomst. De koopovereenkomst is wel aangepast in die zin dat indien een van de ontbindende voorwaarden als bedoeld in artikel **Error! Reference source not found.** intreedt en de door AEB uit hoofde van de SDE++ subsidiebeschikking afgegeven bankgarantie niet is ingeroepen, de bankgarantie die Koper heeft afgegeven voor AEB vervalt, tenzij de reden dat de bankgarantie van AEB uit hoofde van haar SDE++ subsidiebeschikking is ingeroepen als gevolg van handelen of nalaten van Koper.

Vraag 3.3

Categorie

Contract

Onderwerp

Zekerheden over en weer

Vraag

In verband met de significante investeringen die Koper zal moeten doen ten behoeve van de uitvoering van de Koopovereenkomst, verzoeken wij u aan de Koopovereenkomst toe te voegen dat AEB zal zorgdragen voor een parent company guarantee en een bankgarantie ten behoeve van Koper. De finale tekst van deze garanties zal in goed overleg moeten worden vastgesteld en dient acceptabel te zijn voor de financiers van Koper.

Voorts wordt AEB verzocht om de dubbele zekerheid in artikel 15 te schrappen. Één bankgarantie van Koper dient voldoende te zijn.

Antwoord

AEB zal geen parent company guarantee afgeven, noch een bankverklaring ten behoeve van Koper verstrekken. AEB is echter wel bereid om Koper de gelegenheid te bieden om Koper, voor eigen rekening van Koper, een financieel due diligence onderzoek te laten uitvoeren door een onafhankelijke partij indien Koper daartoe ten behoeve van haar financiering een schriftelijk verzoek van haar financier heeft ontvangen en van dit verzoek een kopie overlegt aan AEB, zoals verwerkt in artikel 9.5 van de koopovereenkomst.

De twee bankgaranties in artikel 15 blijven staan, aangezien het gaat om twee verschillende bankgaranties: één ten behoeve van de verplichtingen in het kader van de SDE++ subsidiebeschikking en één in het kader van eventuele schade die AEB lijdt. Als tegemoetkoming zal de hoogte van laatstbedoelde bankgarantie worden verlaagd tot EUR 1.000.000.

Vraag 3.4

Categorie

Contract

Onderwerp

Boeteclausule

Vraag

Vriendelijk verzoeken wij u de boeteclausule te schrappen. Koper is verplicht haar verplichtingen op grond van de Koopovereenkomst na te komen. Daarvoor kan nakoming worden gevraagd en, bij gebreke daarvan, heeft AEB recht op schadevergoeding conform het bepaalde in de Koopovereenkomst. Het toevoegen van een algemene boete op niet-nakoming, waarbij AEB ook nog eens de hoogte naar eigen inzicht kan vaststellen, is disproportioneel en leidt tot onnodig extra financieel nadeel van Koper.

Antwoord

De boetebepaling wordt gehandhaafd. De eventueel op te leggen boetes zijn wel degelijk gemaximeerd namelijk op maximaal EUR 50.000 per overtreding met een maximum van EUR 1.000.000. Van de situatie dat AEB naar eigen inzicht de hoogte van boetes kan vaststellen, is dan ook geen sprake.

Vraag 3.5

Categorie

Contract

Onderwerp

Change of control

Vraag

AEB wordt mogelijk verkocht door haar huidige aandeelhouder. Verzocht wordt aan art. 9.2 een zogenaamde change of control bepaling toe te voegen op grond waarvan Koper de Koopovereenkomst kan ontbinden en recht heeft op redelijke schadevergoeding als Koper redelijke bezwaren heeft tegen de gewijzigde zeggenschap. Koper heeft er immers (onder meer) belang bij de ultimate beneficial owner te kennen en te weten of deze acceptabel en solvabel is.

Antwoord

Een dergelijke bepaling wordt niet in de Koopovereenkomst opgenomen. Het verkooptraject van AEB is gestart voor het sluiten van de Koopovereenkomst en het opnemen van een dergelijke bepaling zou kunnen ingrijpen in het verkooptraject van AEB.

Vraag 3.6

Categorie

Contract

Onderwerp

Vertrouwelijkheid

Vraag

Graag aan artikel 18.2 (a) toevoegen dat Koper informatie bekend mag maken aan haar onderaannemers in verband met de uitvoering van de Koopovereenkomst.

Antwoord

Wij hebben dit verwerkt in artikel 18.3 van de Koopovereenkomst.

Vraag 3.7

Categorie

Contract

Onderwerp

Intellectuele eigendomsrechten

Vraag

Dank voor de toevoeging van een bepaling over intellectuele eigendomsrechten aan de overeenkomst. Deze bepaling sluit echter nog (formeel) niet geheel aan bij de Koopovereenkomst en de rollen van partijen. Dit betreft in eerste instantie art. 17.2. Koper zal de compressie/vervloeingsinstallatie en andere faciliteiten ontwerpen, realiseren en exploiteren volgens haar toekomstige rechten. Eventuele aanpassingen en/of verbeteringen van dergelijke rechten (ook als deze voortvloeien uit de uitvoering van de Koopovereenkomst) behoren bij Koper te blijven. Dergelijke rechten zijn voor AEB ook niet van waarde omdat zij deze niet in de praktijk zal kunnen benutten. Art. 17.2 en 17.4 dient derhalve geschrapt te worden. Art. 17.3 kan in dit kader ook geschrapt worden, ook omdat bij een industriële installatie het niet aan de orde zal zijn dat een beroep op persoonlijkheidsrechten van toepassing is.

Voor zover de compressie c.q. vervloeingsinstallatie op grond van art. 5.4 overgedragen wordt, kan vanzelfsprekend wel bepaald worden dat Koper AEB in staat zal stellen door middel van een niet-exclusieve licentie gebruik te maken van deze installatie.

Antwoord

Deze verzoeken worden niet verwerkt, de IE-rechten betreffende de compressie-/ vervloeingsinstallatie raken de essentiële bedrijfsvoering van AEB en het is om die reden van belang dat AEB de eigendom van deze IE-rechten houdt.

AEB is wel bereid om, indien Koper (een van de) door haar ontwikkelde IE-rechten wenst aan te wenden ten behoeve van andere projecten dan de uitvoering van deze Overeenkomst in overleg te treden over het beschikbaar stellen van het desbetreffende IE-recht tegen (i) een op het desbetreffende moment te bepalen financiële vergoeding en (ii) nader te bepalen voorwaarden, zoals verwerkt in artikel 17.2.

Vraag 3.8

Categorie

Contract

Onderwerp

Overdracht compressie c.q. vervloeiingsinstallatie

Vraag

Kunt u in verband met art. 5.4 aangeven hoe u de verdere exploitatie van de compressie c.q. vervloeiingsinstallatie voor zich ziet nadat deze is overgedragen?

Antwoord

In het geval dat het juridisch eigendom van de vervloeiings-installatie c.q. compressie-installatie wordt overgedragen aan AEB, heeft het op het moment van ondertekening van deze Overeenkomst de voorkeur van AEB dat Koper de exploitatie en het beheer (inclusief onderhoud) van de vervloeiings-installatie c.q. compressie-installatie zal blijven verrichten. Indien een dergelijke situatie aan de orde komt, zullen Partijen daar te zijner tijd een dienstverleningsovereenkomst voor sluiten. Dit is verwerkt in artikel 5.4.

Vraag 3.9

Categorie

Contract

Onderwerp

Vrijwaringen en verzekeringen

Vraag

Wij verzoeken u vriendelijk om in het kader van de in de Koopovereenkomst gevraagde vrijwaringen te bepalen dat de aansprakelijkheid van Koper ten opzichte van AEB beperkt zal zijn tot de uitkeringen die door verzekeraars onder de gevraagde verzekeringen worden gedaan. De (precieze) verzekeringsdekking zal vanzelfsprekend met AEB worden afgestemd in het kader van artikel 12.

Antwoord

Dit verzoek is als volgt verwerkt in de overeenkomst. Het bedrag waarvoor Koper AEB vrijwaart ingevolge artikel 14.4 bedraagt maximaal de jaarlijks verzekerde som van de desbetreffende schade waarop de vrijwaring betrekking heeft, mits de schade is gedekt door een verzekering van Koper. Op grond van artikel 12.2 dient de te verzekeren som in onderling overleg tussen partijen te worden bepaald. De te verzekeren som bedraagt per verzekering minimaal het bedrag dat volgens een door AEB ingeschakelde deskundige vereist is in verband met de risico's die met de uitvoering van de overeenkomst gemoeid zijn. Indien door Koper geen verzekering is uitgenomen die dekking biedt voor de schade waarvoor Koper AEB dient te vrijwaren op grond van artikel 14.4, dient Koper AEB te vrijwaren voor de volledige aanspraken van derden ter zake van schade door deze derden geleden ten gevolge van de uitvoering van de Overeenkomst door Koper.

Vraag 3.10

Categorie

Contract

Onderwerp

Onderaannemers

Vraag

In verband met art. 9.5 verzoeken wij u ter verduidelijking toe te voegen dat door Koper in haar inschrijving genoemde onderaannemers door AEB als goedgekeurd worden beschouwd. Het kan niet zo zijn dat AEB dergelijke onderaannemers na sluiting van het contract afwijst (omdat een en ander naar het zich laat aanzien een grote impact op de uitvoering van de Koopovereenkomst zou hebben). De bepaling is vanzelfsprekend wel acceptabel voor nieuwe onderaannemers die pas na het sluiten van de Koopovereenkomst worden geselecteerd.

Antwoord

Dit is verwerkt, zie artikel 9.6 van de koopovereenkomst.

Vraag 3.11

Categorie

Contract

Onderwerp

Verrekening ETS

Vraag

In verband met art. 7.5: dit betekent dat Koper in overleg moet treden over het in mindering brengen van de ETS prijzen op de aan Koper te betalen bedragen. Dit is een complex en onduidelijk proces dat de bankability van het project niet ten goede komt. Zou AEB dit artikel kunnen verwijderen?

Antwoord

Dit artikel is verwijderd.