

Concept Concessieovereenkomst Abri's gemeente Tilburg

De ondergetekenden:

1. **De Gemeente Tilburg** gevestigd en kantoorhoudende te 5038 CB Tilburg, aan de Spoorlaan 181, hierna te noemen "Opdrachtgever", rechtens vertegenwoordigd door het Hoofd van de Afdeling Ruimtelijke Uitvoering handelend krachtens verleend ondermandaat, zoals opgenomen in het mandaatregister van de gemeente Tilburg onder mandaatnummer 5138, de heer Wilbert Wouters,

en

2. **<naam Opdrachtnemer>**, gevestigd en kantoorhoudende aan **<adres> <postcode>** te **<plaats>**, ingeschreven bij de Kamer van Koophandel onder nummer **<nummer>**, rechtsgeldig vertegenwoordigd door de **<functie>**, **<naam>**, hierna te noemen: "**Opdrachtnemer**";

gezamenlijk aan te duiden als "Partijen", en afzonderlijk als "Partij",

IN AANMERKING NEMENDE DAT:

- Opdrachtgever wenst een concessieovereenkomst te sluiten.
- Deze opdracht bestaat uit plaatsing, beheer, onderhoud, schadeherstel en reclame-exploitatie van Abri's en Vrijstaande Reclamevitrites.
- Opdrachtgever hiertoe een openbare aanbesteding heeft gehouden, aangekondigd via TenderNed onder nummer **<nummer>**;
- Opdrachtnemer in het kader van de aanbestedingsprocedure tijdig een geldige en passende inschrijving voor onderhavige opdracht heeft ingediend;
- Bij de aanbestedingsprocedure is gebleken dat Opdrachtnemer de economisch meest voordelige inschrijving heeft gedaan;
- Partijen rekening moeten houden met de vastgestelde beleidskaders, de beperkingen uit de geldende regelgeving en de voor plaatsing benodigde vergunningen, ontheffingen of andere publiekrechtelijke toestemmingen.

VERKLAREN TE ZIJN OVEREENGEKOMEN ALS VOLGT:

Begripsbepalingen

In de overeenkomst wordt een aantal begrippen gebruikt. Aan deze begrippen komt de betekenis toe die hieraan is gegeven in de Inkoopvoorwaarden. In afwijking daarvan of aanvulling daarop wordt onder de volgende begrippen in deze Concessieovereenkomst verstaan:

Aanbestedingsdocument:

De Aanbestedingsleidraad, i.c. het aan Opdrachtnemer ter beschikking gestelde document (incl. bijlagen) waarin Opdrachtgever onder meer de concessie, het beoogde gebruik daarvan en de aanbestedingsprocedure heeft beschreven en toegelicht.

Aanbestedingsstukken:

Alle documenten in de aanbestedingsprocedure die door Opdrachtgever in de procedure zijn gebracht.

Abri's:

Wacht- en schuilgelegenheid ten behoeve van passagiers van het openbaar vervoer die in elk geval voorzien zijn van een dak, zitbank of een leunsteun, informatiepaneel, verlichting, fundering, bestrating, al dan niet met een

Reclamevitrine. Er zijn twee typen Abri's: abri's geleverd door en in eigendom van opdrachtnemer en R-Net abri's, welke door Opdrachtgever geplaatst zijn/ worden en eigendom zijn van Opdrachtgever.

Concessie:

De concessie is een overeenkomst met een leverancier voor de uitvoering van een werk of dienst. Het verschil met een reguliere opdracht is dat de tegenprestatie voor de uitvoering van het werk of de dienst niet bestaat uit betaling, maar uit het verlenen van een exploitatierecht. Kenmerkend is dat het exploitatierisico ligt bij de Opdrachtnemer.

Concessieovereenkomst:

Onderhavige concessieovereenkomst, inclusief de onder 1.4 genoemde documenten.

Concessieprijs:

De totale jaarlijkse Concessieprijs (excl. BTW) zoals vermeld in het Invulformulier Concessieprijs, welke onderdeel is van de inschrijvingsdocumenten van Opdrachtnemer d.d. <datum>. De Concessieprijs bestaat uit de afdrachten per jaar voor de geplaatste Reclamevitrites.

Objecten:

Abri's en Vrijstaande Reclamevitrites

Reclamevlak:

Papieren of digitale reclame-uiting die door de Opdrachtnemer in de Reclamevitrite wordt geplaatst.

Reclamevitrite:

Object waarin aan één of beide zijden een Reclamevlak aangebracht kan worden.

Vrijstaande Reclamevitrite:

Losstaande Reclamevitrite.

De begrippen kunnen zonder verlies van inhoudelijke betekenis in enkelvoud of meervoud worden gebruikt.

1 Voorwerp van deze Concessieovereenkomst

- 1.1 Deze Concessieovereenkomst ziet op de plaatsing, terbeschikkingstelling, beheer en onderhoud en reclame-exploitatie van Abri's en Vrijstaande Reclamevitrites.
- 1.2 Gedurende de looptijd van de Concessieovereenkomst heeft Opdrachtnemer exclusiviteit voor het exploiteren van Reclamevitrites op het 2m²-formaat (+/- 25%) of vergelijkbare formaten digitaal (75-86 inch) in de openbare ruimte van de gemeente Tilburg.
- 1.3 Tijdens de uitoefening van de Concessieovereenkomst dient Opdrachtnemer te voldoen aan de eisen en verplichtingen zoals vermeld in de Aanbestedingsdocumenten van Opdrachtgever, opgestelde inschrijvingsdocumenten van Opdrachtnemer d.d. <datum> 2022 en de voorwaarden en bepalingen van deze Concessieovereenkomst inclusief bijbehorende bijlagen.
- 1.4 Voor zover de navolgende stukken die gezamenlijk de Concessieovereenkomst vormen met elkaar in tegenspraak zijn en behoudens voor zover sprake zou zijn van strijdigheid met de wet, geldt de navolgende rangorde, waarbij de inhoud van het hoger in de onderstaande lijst genoemde document prevaleert boven het lager genoemde document:
 - a. Concessieovereenkomst;
 - b. Nota('s) van Inlichtingen d.d. <datum> (**Bijlage 1**);
 - c. Programma van eisen (**Bijlage 2**);
 - d. Aanbestedingsdocument (**Bijlage 3**);
 - e. Algemene Inkoopvoorwaarden gemeente xxxxxx (**Bijlage 4**);
 - f. Inschrijvingsdocumenten Opdrachtnemer d.d. <datum> (**Bijlage 5**).

1.5 Opdrachtnemer heeft zich voldoende op de hoogte gesteld van de doelstellingen van Opdrachtgever met betrekking tot deze Concessieovereenkomst en de relevante organisatie van Opdrachtgever. Opdrachtgever heeft Opdrachtnemer daartoe van voldoende en correcte informatie voorzien.

2 Duur van deze Concessieovereenkomst

2.1 Deze Concessieovereenkomst treedt in werking op 1 januari 2023.

2.2 Deze Concessieovereenkomst heeft een duur van 10 jaar en eindigt op 31 december 2032.

2.3 Deze Concessieovereenkomst kan voor een periode van 5 jaar één keer onder gelijkblijvende voorwaarden worden verlengd. Partijen bevestigen schriftelijk deze verlenging uiterlijk 18 maanden voor het einde van de looptijd uiterlijk op 30 juni 2031.

2.4 Verplichtingen die naar hun aard bestemd zijn om ook na de looptijd van deze Concessieovereenkomst voort te duren, blijven na afloop bestaan. Tot de verplichtingen behoren in ieder geval, maar niet limitatief, geschillenbeslechting, forumkeuze en toepasselijk recht.

2.5 Tussentijdse beëindiging is niet toegestaan, behoudens de in dit artikel genoemde gevallen.

2.6 Gedurende de looptijd van de Concessieovereenkomst is het Opdrachtnemer niet toegestaan, op straffe van onmiddellijke ontbinding en zonder gerechtelijke tussenkomst, de rechten en de plichten die voortvloeien uit de onderhavige Concessieovereenkomst geheel of gedeeltelijk over te dragen zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van Opdrachtgever. Indien Opdrachtgever toestemming weigert, is summierere motivering afdoende.

2.7 Indien Opdrachtnemer haar contractuele verplichting(en) niet nakomt, is Opdrachtgever - zonder gerechtelijke tussenkomst – gerechtigd deze Concessieovereenkomst te ontbinden. Ontbinding is gerechtvaardigd, zodra Opdrachtnemer na één waarschuwing en een daaropvolgende ingebrekestelling - door middel van een aangetekend schrijven met bericht van ontvangst voor hetzelfde bewezen tekort in de nakoming - dit tekort in de nakoming niet (tijdig) heeft hersteld. Tussen de waarschuwing en ingebrekestelling dient een termijn van minstens één maand in acht genomen te worden. De ontbinding komt tot stand na één maand na ontvangst van de ingebrekestelling.

2.8 Opdrachtgever zal verder in de navolgende gevallen zonder gerechtelijke tussenkomst gerechtigd zijn deze Concessieovereenkomst te ontbinden:

- Indien met betrekking tot Opdrachtnemer (al dan niet voorlopig) surseance van betaling of faillissement wordt aangevraagd;
- Indien Opdrachtnemer valt onder één van de op de aanbesteding van toepassing verklaarde uitsluitingsgronden;

2.9 De Concessieovereenkomst kan door Opdrachtgever zonder gerechtelijke tussenkomst tussentijds worden beëindigd indien, als gevolg van besluitvorming binnen de rijks- en/of provinciale overheid of de gemeente Tilburg, van Opdrachtgever nakoming redelijkerwijs niet verlangd mag worden.

2.10 Gederfde winst noch overige kosten van Opdrachtnemer zullen bij beëindiging van de Concessieovereenkomst op grond van dit artikel dan wel anderszins voor vergoeding in aanmerking komen met uitzondering van het geval dat de beëindiging van de Concessieovereenkomst plaatsvindt op basis van artikel 2.9.

2.11 Wijzigingen in deze Concessieovereenkomst zijn slechts geldig voor zover deze schriftelijk zijn vastgelegd inclusief ondertekening door de rechtsgeldige vertegenwoordigers van beiden partijen.

3 Concessieprijs

- 3.1 De Opdrachtnemer is verplicht de Concessieprijs te betalen vanaf de start van de Concessieovereenkomst. In bijlage 5 bij deze Concessieovereenkomst wordt aangegeven wat de afdracht per Reclamevitrine per jaar bedraagt. De betaling van de Concessieprijs dient op kwartaalbasis te worden voldaan na afloop van ieder kwartaal op basis van een door Opdrachtgever te verzenden factuur.
- 3.2 De Concessieprijs is verschuldigd vanaf het moment dat de Abri's geplaatst. Voor de Vrijstaande Reclamevitrites is de Concessieprijs verschuldigd vanaf het moment dat de energievoorziening werkend is.
- 3.3 Opdrachtgever is te allen tijde gerechtigd om het aantal Reclamevitrites dat onder deze Concessieovereenkomst valt, te verminderen of vermeerderen met inachtneming van het bepaalde in artikel 3.4 en 3.5. Indien Opdrachtnemer het aantal te exploiteren Reclamevitrites wil verminderen dan dient Opdrachtnemer daarvoor schriftelijke toestemming van de Opdrachtgever te hebben.
- 3.4 Een vermindering van het aantal Reclamevitrites leidt nimmer tot een aanpassing van de Concessieprijs, behalve als zich de situatie voordoet zoals omschreven in artikel 3.5.
- 3.5 Bij verwijderingen van Reclamevitrites die het gevolg zijn van eenzijdig door Opdrachtgever opgelegde maatregelen zal de verschuldigde Concessieprijs pro rata aangepast worden aan de hand van de door Opdrachtnemer ingediende bedragen bij inschrijving, een en ander op de wijze zoals nader bepaald in het Programma van Eisen. De verrekening zal vanaf de eerste dag plaatsvinden onder de voorwaarde dat door Opdrachtnemer aangetoond moet worden dat exploitatie niet mogelijk was.
- 3.6 Opdrachtgever heeft het recht om het aantal Abri's uit te kunnen breiden met maximaal X Abri's gedurende de looptijd van de Concessieovereenkomst.
- 3.7 Uitbreidingen en verminderingen boven de in artikel 3.6 genoemde X Abri's vinden plaats na schriftelijke overeenstemming tussen partijen conform de voorwaarden uit de Concessieovereenkomst.
- 3.8 Met uitzondering van hetgeen genoemd in artikel 3.5, staat de Concessieprijs vast gedurende de looptijd van de Concessieovereenkomst. Ten hoogste eenmaal per 12 maanden kan de Concessieprijs worden herzien, waarbij de eerste indexering plaatsvindt op 1 januari 2024. Aanpassing gebeurt overeenkomstig de ontwikkeling van het maandcijfer van de consumentenprijsindex alle huishoudens, zoals dat gepubliceerd wordt door het Centraal Bureau voor de Statistiek (CBS). Maatgevend is het indexcijfer van de maand september voorafgaand aan de aanpassingsdatum. Mocht de CPI tijdens de looptijd van deze concessieovereenkomst vervangen worden door een andere systematiek dan wordt overgegaan op die systematiek.

4 Overname Abri's

- 4.1 Opdrachtgever heeft het recht om de Abri's welke door Opdrachtnemer geplaatst zijn na het einde van initiële looptijd of aan het einde van de totale looptijd (initiële looptijd plus de verlengingsoptie) van de Concessieovereenkomst in eigendom over te nemen.
- 4.2 Opdrachtgever en Opdrachtnemer treden uiterlijk 12 maanden voor het einde van de dan geldende looptijd van de Concessieovereenkomst met elkaar in contact om te bespreken of Opdrachtgever van het in artikel 4.1 genoemde recht gebruik wenst te maken.
- 4.3 Abri's die aan het einde van de looptijd (na 10 jaar) van de Concessieovereenkomst kunnen door Opdrachtgever voor een bedrag van € 2.500,00 per stuk overgenomen worden. De overnameprijs bedraagt € 1,- per stuk aan het einde van de totale looptijd (initiële looptijd (artikel 2.2) inclusief verlengingsoptie

(artikel 2.3)). De indexering (zie artikel 3.8) is ook op deze bedragen van toepassing. Genoemde bedragen zijn exclusief btw.

- 4.4 Onverminderd het recht van de Opdrachtgever om gebruik te maken van het recht tot overname van eigendom, zoals genoemd in artikel 4.1, is en blijft de Opdrachtnemer de eigenaar van de Vrijstaande Reclamevitrites, tenzij anders door partijen schriftelijk overeengekomen.

5 Vrijwaring

- 5.1 Opdrachtnemer zal Opdrachtgever vrijwaren voor alle toerekenbare directe schade voortvloeiende uit (de uitvoering van) de te sluiten Concessieovereenkomst. Onder dergelijke schade dient onder meer, doch niet uitsluitend, ook te worden verstaan schade als gevolg van beschadiging en/of vernieling en/of verwijdering van Objecten, schade als gevolg van de inhoud van de reclame-uitingen en schade als gevolg van verminderde leesbaarheid van de reclame-uitingen. Opdrachtgever vrijwaart Opdrachtnemer voor vordering van derden voortvloeiend uit de door Opdrachtgever goedgekeurde locatiekeuzen.
- 5.2 Opdrachtnemer is ten opzichte van Opdrachtgever aansprakelijk voor alle haar toerekenbare schade voortvloeiende uit (de uitvoering van) deze Concessieovereenkomst en dient hiervoor afdoende verzekerd te zijn. Opdrachtnemer vrijwaart Opdrachtgever tegen vorderingen van derden voortvloeiende uit of verband houdende met (de uitvoering van) deze Concessieovereenkomst.
- 5.3 De aansprakelijkheid zoals bedoeld in artikel 5.1 en artikel 5.2 wordt beperkt tot 1.000.000 EUR per gebeurtenis met een maximum van 2.500.000 EUR per jaar. Samenhangende gebeurtenissen worden daarbij aangemerkt als één gebeurtenis. De beperking van de aansprakelijkheid als hiervoor bedoeld komt te vervallen:
- a) ingeval van aanspraken van derden op schadevergoeding ten gevolge van dood of letsels;
 - b) indien sprake is van opzet of grove schuld aan de zijde van de andere Partij of het personeel van Opdrachtnemer of het personeel van Opdrachtgever;
 - c) in geval van schending van intellectuele eigendomsrechten;
 - d) bij door de toezichthoudende autoriteit opgelegde boetes.

6 Programma van Eisen

- 6.1 Opdrachtnemer dient te voldoen aan de eisen zoals deze zijn opgenomen in het Programma van Eisen behorende bij deze aanbesteding.
- 6.2 Indien Opdrachtnemer de voorwaarden zoals gesteld in het Programma van Eisen, na verzoek tot nakoming van Opdrachtgever, niet nakomt, of de in de aanbestedingsdocumenten gegeven voorschriften en/ of bepalingen niet naleeft, dan is Opdrachtnemer een direct opeisbare boete aan Opdrachtgever verschuldigd van € 500,- per geval en van € 500,- voor iedere kalenderdag dat het bedoelde geval voortduurt, met een maximum van € 25.000,- aan boete per kalenderjaar. Het opleggen van de boete laat het recht van Opdrachtgever op schadevergoeding van de tekortkoming onverlet.
- 6.3 Opdrachtgever is te allen tijde gerechtigd controle uit te oefenen op de gerealiseerde werkelijke dienstverlening. Opdrachtnemer zal alle medewerking hieraan dienen te verlenen.

7 Geheimhouding en privacy

- 7.1 Partijen en/of haar adviseurs dragen er zorg voor dat, zowel gedurende de looptijd van deze Concessieovereenkomst als ook daarna, de informatie die Partijen of andere betrokkenen (die betrokken zijn bij de uitvoer van de Concessieovereenkomst) van elkaar hebben ontvangen, onverschillig of deze van mondelinge of schriftelijke aard is, vertrouwelijk blijft en niet zonder voorafgaande wederzijdse schriftelijke toestemming van de partijen aan derden wordt onthuld, tenzij partijen op grond van wetgeving gehouden zijn bepaalde informatie aan een derde te verstrekken. De partijen zullen vertrouwelijke informatie slechts

bekend maken aan personen die bij c.q. voor haar organisatie werkzaam zijn, voor zover dit noodzakelijk is voor de uitvoering van deze Concessieovereenkomst.

- 7.2 De partijen zijn bij de uitvoering van de Concessieovereenkomst tevens gehouden de wettelijke gehanteerde privacyregels in acht te nemen.
- 7.3 Partijen zullen in publicaties of reclame-uitingen geen mededelingen doen over de inhoud van de onderhavige Concessieovereenkomst, tenzij partijen op grond van geldende wet- en regelgeving verplicht zijn tot het doen van bepaalde mededelingen. Behoudens publicaties in algemene zin omtrent de samenwerking tussen Opdrachtgever en Opdrachtnemer ter zake de exploitatie van Objecten.

8 Algemene Inkoopvoorwaarden

- 8.1 De Algemene Inkoopvoorwaarden van gemeente Tilburg voor leveringen en diensten zijn op deze Concessieovereenkomst van toepassing. De toepasselijkheid van eventuele door Opdrachtnemer gehanteerde algemene of specifieke voorwaarden wordt uitdrukkelijk uitgesloten. De Algemene Inkoopvoorwaarden zijn bij deze Concessieovereenkomst als **Bijlage 4** toegevoegd.

De volgende artikelen van de Algemene Inkoopvoorwaarden zijn niet van toepassing danwel aangepast: aanpassingen zijn gecursiveerd.

Artikel 14.1 komt te vervallen wordt vervangen door artikel 5.1 van de overeenkomst.

Artikel 25 eerste lid derde punt wordt als volgt aangepast:

de zeggenschap van de andere Partij bij een ander komt te rusten dan ten tijde van het sluiten van deze Overeenkomst; *“tenzij de overnemende partij naar redelijke maatstaven voldoende waarborgen biedt tot vervulling van de contractuele verplichtingen”*.

Artikel 25 eerste lid vijfde punt wordt als volgt aangepast:

de andere Partij fuseert, splitst of op enigerlei wijze (een deel van) zijn bedrijf overdraagt *“tenzij de andere Partij na deze fusie de overblijvende partij is”*

9. Geschillenregeling.

9.1 Ingeval partijen over enig onderwerp van deze overeenkomst en/of de daarbij behorende bijlagen van mening verschillen, zijn zij verplicht zich aantoonbaar in te spannen om het meningsverschil in goed overleg op te lossen. Indien dit niet lukt is sprake van een geschil.

9.2 - Alle geschillen, welke mochten ontstaan naar aanleiding van deze overeenkomst en die niet door minnelijk overleg kunnen worden opgelost, zullen worden voorgelegd aan de Rechtbank te Zeeland-West-Brabant, zittingslocatie Breda.

Aldus overeengekomen en in tweevoud opgemaakt en ondertekend,

Gemeente Tilburg

Opdrachtnemer

Naam: Wilbert Wouters

Naam:

Functie: Hoofd afdeling Ruimtelijke Uitvoering
Datum

Functie:
Datum:

Handtekening:

Handtekening

.....

.....

BIJLAGEN

Bijlage 1: Nota('s) van Inlichtingen behorende bij bestek d.d. [dag] [datum] 2022;

Bijlage 2: Programma van Eisen;

Bijlage 3: Aanbestedingsleidraad Abri's d.d. [dag] [datum] 2022;

Bijlage 4: Algemene inkoopvoorwaarden gemeente xxxxx;

Bijlage 5: Inschrijvingsdocumenten van Opdrachtnemer d.d. [dag] [datum] 2022.