

RENOVATIE/ONDERHOUDSOVEREENKOMST INFRASTRUCTURELE WERKEN PODH

PARTIJEN:

NV Port of Den Helder, gevestigd en kantoorhoudende te Den Helder aan Het Nieuwe Diep 33, te dezen rechtsgeldig vertegenwoordigd door mevrouw J.F. Bolderheij, in haar hoedanigheid van directeur-bestuurder, handelend conform het besluit van het bestuur van 11 juni 2019, kenmerk RvC nr. 2019-02, hierna verder te noemen: **NV**;

en

De gemeente Den Helder, gevestigd en kantoorhoudende te Den Helder aan de Drs. F. Bijlweg 20, te dezen rechtsgeldig vertegenwoordigd door de heer J. Nobel, in zijn functie van burgemeester, handelend conform het besluit van de gemeenteraad van 16 september 2019, kenmerk RB19.0073, en handelend conform het besluit van het college van 22 oktober 2019, kenmerk b19.00410, hierna te noemen: **Gemeente**;

GELET OP

- Het Havenonderhoudsplan 2019-2028 van de NV;
- Het besluit van het bestuur van de N.V. van 11 juni 2019, kenmerk RvC nr. 2019-02, en;
- De artikelen 212 en 160, eerste lid, aanhef en onder b, van de Gemeentewet;
- Artikel 61 Besluit begroting en verantwoording provincies en gemeenten;
- Artikel 5 lid 5 Financiële verordening gemeente Den Helder 2015;
- Het besluit van de raad van de Gemeente van 16 september 2019, kenmerk: RB19.0073;
- De verordening 651/2014 van de Europese Commissie van 17 juni 2014 waarbij bepaalde categorieën steun op grond van de artikelen 107 en 108 van het Verdrag met de interne markt verenigbaar worden verklaard ("**AGVV**").

OVERWEGEN DAT

- De Gemeente per 1 januari 2013 haar havenbedrijf heeft verzelfstandigd en heeft ingebracht in de NV;
- De NV diverse kades, haveninfrastructuur en waterwegen bezit;
- De NV in 2018 heeft aangegeven in de periode 2019 – 2028 voor een grote onderhoudsopgave te staan met betrekking tot de bedoelde kades, haveninfrastructuur en waterwegen, als beschreven in het Havenonderhoudsplan 2019 - 2028 van de NV (Bijlage 2);
- De NV de Gemeente heeft verzocht een bijdrage te leveren aan de genoemde onderhoudsopgave;
- De Gemeente bereid is de gevraagde bijdrage te leveren in de vorm van een bijdrage in de kosten van de investeringen in de in Bijlage 1 beschreven kades en haveninfrastructuur en in de kosten voor baggerwerkzaamheden;
- De gemeenteraad met zijn besluit van 16 september 2019 heeft besloten een bijdrage van € 14.400.000,- beschikbaar te stellen in de periode 2019 - 2028 voor de genoemde onderhoudsopgave;
- Het vraagstuk rondom de regelgeving van staatssteun door partijen is uitgezocht, waarbij ook externe advisering is ingewonnen;

Paraaf:

- De bijdrage van de Gemeente in de kosten van de genoemde investeringen en de kosten voor baggerwerkzaamheden kwalificeren als staatssteun in de zin van Artikel 107 lid 1 van het Verdrag betreffende de Werking van de Europese Unie ("**VWEU**") en is vrijgesteld van aanmelding bij de Europese Commissie als bedoeld in Artikel 108(3) VWEU, mits aan de voorwaarden wordt voldaan van de artikelen 56 *ter* en 56 *quater* van de AGVV.

KOMEN HET VOLGENDE OVEREEN

Artikel 1. Bijdrage Gemeente

1. De Gemeente betaalt de NV een bedrag van € 14.400.000,- als bijdrage in de kosten van investeringen in havenkades en haveninfrastructuur en in de kosten van baggerwerkzaamheden zoals bepaald in Bijlage 1.
2. De bijdrage wordt beschouwd als een bijdrage in de activa in eigendom van derden als bedoeld in artikel 61 Besluit begroting en verantwoording (BBV).
3. Over het in het eerste lid genoemde bedrag 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. De Gemeente verstrekt de bijdrage aan de NV gefaseerd, overeenkomstig de investeringstabel in Bijlage 1. De Gemeente verstrekt de respectievelijke bijdragen op verzoek van de NV, zodat de werken genoemd in Bijlage 1 tijdig kunnen aanvangen.

Artikel 2. Voorwaarden

1. De bijdrage, bedoeld in artikel 1.1., wordt door de Gemeente aan de NV betaald onder de voorwaarden die volgen uit artikel 56 *ter* en artikel 56 *quater* AGVV.
2. De NV voert de werken uit conform de planning en afschrijvingstermijn als bepaald in Bijlage 1, tenzij de Gemeente en de NV naar aanleiding van gewijzigde inzichten in gezamenlijk overleg een andere prioritering van de uitvoering van de werken overeenkomen.
3. Voor zover dit nog niet volgt uit artikel 56 *ter* en artikel 56 *quater* AGVV, worden aan de bijdrage de volgende voorwaarden verbonden:
 - a. De bijdrage, bedoeld in artikel 1.1. wordt uitsluitend aangewend voor het dekken van kosten van investeringen in de in Bijlage 1 genoemde kades en haveninfrastructuur en kosten van baggerwerkzaamheden.
 - 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 Bijlage 1 genoemde werken; (ii) de gemaakte kosten in verband met de in Bijlage 1 genoemde werken en (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 de) werken afwijkt van de in de Bijlage 1 genoemde investeringstabel, zullen de NV en de Gemeente in overleg treden over de planning van de (verdere) uitvoering van de werken.
 - ii. Indien uit de rapportering volgt dat de daadwerkelijk gemaakte kosten voor de in Bijlage 1 genoemde werken lager zijn dan de begroting in Bijlage 1, is de Gemeente gerechtigd het verschil te verrekenen met de latere gefaseerde betalingen van de bijdrage, bedoeld in artikel 1.1, of betaalt de NV, het verschil op eerste vordering van de Gemeente terug.
 - iii. Uiterlijk op 1 juli 2027 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 de havenkades en haveninfrastructuur en de kosten ten behoeve van de baggerwerkzaamheden als bedoeld in artikel 1 lid 1, over de afschrijvingstermijnen die zijn bepaald in Bijlage 1.

Indien de bedoelde geprognosticeerde exploitatiewinst hoger is dan € 14.400.000,- betaalt de NV het verschil tussen de geprognosticeerde cumulatieve exploitatiewinst en de bijdrage van € 14.400.000,- 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.

- c. Toewijzing van opdrachten voor de uitvoering van de werken genoemd in Bijlage 1 vindt plaats op een concurrerende, transparante, niet-discriminerende en onvoorwaardelijke basis, oftewel op grond van een tenderprocedure.
- d. De in Bijlage 1 genoemde haveninfrastructuur wordt beschikbaar gesteld aan gebruikers tegen marktvoorwaarden op gelijke en niet-discriminerende wijze.
4. De NV verklaart middels bijlage 3 niet te kwalificeren als onderneming in (financiële) moeilijkheden, als bedoeld in artikel 2, lid 18 AGVV.
5. Voor zover de NV naast de bijdrage van de Gemeente nog een andere overheidsbijdrage ontvangt voor de in Bijlage 1 opgenomen werken, 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.
6. Als de NV niet voldoet aan het bepaalde in dit artikel 2 is de Gemeente gerechtigd de bijdrage, bedoeld in artikel 1.1 van deze overeenkomst geheel dan wel gedeeltelijk terug te vorderen, vermeerderd met de rente die op grond van de Wet terugvordering staatssteun is verschuldigd.

Artikel 3. Overige verplichtingen NV

1. De NV is verantwoordelijk voor het tijdig kunnen beschikken over de benodigde vergunningen, zodanig dat de uitvoering en planning geen vertraging oploopt.
2. De NV vrijwaart de Gemeente tegen aanspraken van derden voor vergoeding van schade die is ontstaan is door, of in verband met, de werken genoemd in Bijlage 1.

Artikel 4. Terugvordering staatssteun

1. Als bij rechterlijke uitspraak wordt geoordeeld, bij besluit van de Europese Commissie wordt beslist dan wel anderszins blijkt dat deze overeenkomst 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 dat deze overeenkomst geheel of gedeeltelijk nietig is of vernietigd wordt, 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.
2. In het geval een situatie als bedoeld in het eerste lid zich voordoet, kan dit nimmer leiden tot schadelijheid van de Gemeente ten opzichte van de NV.

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 5. Toepasselijk recht

Op deze overeenkomst is Nederlands recht van toepassing. 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.

Aldus rechtsgeldig overeengekomen en ondertekend in tweevoud

Gemeente Den Helder	NV Port of Den Helder
J. Nobel Burgemeester	J.F. Bolderheij Directeur-bestuurder
Datum: 29 oktober 2019	Datum: 31 oktober 2019
Plaats: Den Helder	Plaats: Den Helder

- Bijlage 1 Investingstabel haveninfrastructuur, kades en baggerwerkzaamheden 2019 – 2028 Port of Den Helder
 Bijlage 2 Havenonderhoudsplan 2019 – 2028
 Bijlage 3 Toetsing onderneming in moeilijkheden Port of Den Helder
 Bijlage 4 Raadsbesluit, kenmerk: RB19.0090
 Bijlage 5 Collegebesluit, kenmerk: b19.00410