

Overeenkomst betreffende de levering van biomassa

1.1 Beschrijving

Deze overeenkomst betreft een inputcontract tussen een leverancier van biomassa en de verwerker van dergelijke biomassa. In de concrete situatie zou de partij die de biomassa verwerkt, de Beheerder van het Energie Conversie Park zijn. De leveranciers van biomassa zouden, bijvoorbeeld in de case Beerse/Merksplas de land- en tuinbouwers uit de buurt zijn, alsook de bermbeheerders. Het specifieke aan deze overeenkomst is dat de leveranciers betalen voor het afleveren van de biomassa (*cf.* de vervuiler betaalt).

De titels van de meeste bepalingen en de inhoud die ze dekken, spreken in de meeste gevallen voor zich. Sommige artikelen behoeven evenwel wat toelichting:

- Artikel 4.1: In dit artikel zou een zogenaamde ‘put or pay’-clausule kunnen worden opgenomen. Volgens een ‘put or pay’-clausule dient de leverancier immers de beloofde hoeveelheid biomassa te leveren. Kan hij dat niet, dan dient hij een bedrag voor de niet-geleverde hoeveelheid biomassa te betalen. Op die manier kan de beheerder van een Energie Conversie Park zich verzekeren van een constante productie, minstens inkomstenstroom, hetgeen een belangrijke factor zal zijn in het behalen van de vooropgestelde rentabiliteit.

In artikel 4.1 zal ook worden bepaald met welk interval de biomassa zal worden aangeleverd.

- Artikel 4.2: Dit artikel betreft de operationele band. Het beschrijft de minimale overschrijding en maximale overschrijding van de overeengekomen geleverde hoeveelheid biomassa die als aanvaardbaar wordt beschouwd per levering van biomassa per overeengekomen tijdseenheid, of met andere woorden de minimum- en maximumafname van biomassa. Afhankelijk van het feit of slechts één type of meerdere types biomassa worden geleverd door de leverancier, kan het zijn dat de geleverde hoeveelheid biomassa seizoensgebonden is. Desgevallend kan het daarom noodzakelijk zijn de nodige flexibiliteit en onderscheiden in de operationele band te voorzien. De operationele band zal bijvoorbeeld afhankelijk zijn van de opslagcapaciteit.
- Artikel 4.3: Dit artikel betreft de kwaliteit van de aangeleverde biomassa. Zoals we reeds vermeldden, is dit een essentiële clausule/parameter voor het inputcontract. Specificaties daartoe worden bij voorkeur opgenomen in een afzonderlijke bijlage (bijlage 1). Wanneer de leverancier biomassa van een lagere kwaliteit aanlevert, zal de Koper kunnen weigeren en zich beroepen op de ‘put or pay’-clausule. Het is echter nuttig ook te voorzien in een bepaling waarbij de Koper de aangeboden biomassa van mindere kwaliteit toch kan aanvaarden mits een prijsaanpassing, omdat dit hem de moeite bespaart de biomassa van elders te betrekken, en omdat de Koper alzo zijn installaties gaande kan houden en aan zijn verplichtingen t.a.v. afnemers van energie kan voldoen.
- Artikel 5: Dit artikel zal bepalen hoe de prijs wordt berekend. Gebruikelijk zal de prijs zijn samengesteld uit een variabele prijscomponent, berekend op basis van een éénheidsprijs en de afgenomen hoeveelheid van de biomassa (massadebiet), en een vaste prijscomponent, berekend in functie van de gemaakte vaste kosten voor het aanleveren van de biomassa. De prijsformule

zal ook bepaalde parameters zoals de kwaliteit of de verwerkingslast in aanmerking dienen te nemen. Zo kan in de prijsformule bijvoorbeeld worden rekening gehouden met de temperatuur, de druk, de samenstelling of de droogte van de aangeleverde biomassa. Voor kleine afnames van biomassa kan desgevallend bepaald worden dat deze niet zullen worden gemeten, maar dat de prijs indirect of forfaitair zal worden bepaald.

- Artikel 9: In samenhang met artikel 5, zal artikel 9 handelen over de meters om de kwaliteit en de hoeveelheid van de aangeleverde biomassa te meten. Gebruikelijk zal worden bepaald dat deze aan de in de industrie algemeen geldende kwaliteitseisen voor soortgelijke Meters en aan de wettelijke vereisten dienen te voldoen. Ook de nauwkeurigheid en ijking van de meters zal in dit artikel beschreven dienen te worden.
- Artikel 11: Dit artikel zou kunnen bepalen dat er geen exclusiviteit in hoofde van de leverancier of de verwerker (de Beheerder van het Energie Conversie Park) geldt. Beide partijen zullen gerechtigd zijn ook biomassa te verkopen of aan te kopen van andere partijen.
- Artikel 13: In dit artikel zal de duur van de leveringsovereenkomst worden beschreven. Zoals blijkt uit het Nederlandse tussenrapport van MWH (p. 29) zijn langjarige prestatiecontracten, bijvoorbeeld vijf jaar, belangrijk omdat de marktpartijen zo kunnen investeren in hoogwaardige verwerking. Dergelijke langetermijncontracten zijn trouwens in de beschreven context met een veelheid aan kleine spelers in beginsel niet in strijd met het energie- of het mededingingsrecht, welke stelling des te meer geldt indien tussen de partijen geen exclusiviteit is bedongen.

Artikel 13 zou ook kunnen voorzien in de stilzwijgende hernieuwing van de overeenkomst, indien de overeenkomst niet uitdrukkelijk wordt beëindigd met in acht name van een bepaalde opzegperiode.

- Artikel 16: Dit artikel is een zogenoemde ‘hardship’-clausule. Het bepaalt wat er gebeurt in geval van imprevisie. Imprevisie is de situatie waarbij er zich abnormale en redelijkerwijze onvoorzienbare omstandigheden voordoen, zonder dat deze te wijten zijn aan de fout van één van de partijen, en waardoor de uitvoering van een verplichting voor een bepaalde partij zo zwaar is geworden, doch zonder dat ze onmogelijk geworden is, dat het oorspronkelijke contractuele evenwicht tussen de partijen geheel verstoord raakt. Het voorziet in de verplichte heronderhandeling en desgevallend de voortzetting van het contract onder redelijke voorwaarden voor beide partijen, in geval van bijvoorbeeld sterk stijgende of dalende grondstofprijzen/certificaatwaarde/subsidies; stijgingen of dalingen die onvoorzienbaar waren op het moment van contractsluiting.
- Artikel 21: Dit artikel regelt de aansprakelijkheden van partijen. Gebruikelijk zal gevolgschade en indirecte schade worden uitgesloten en tot de aansprakelijkheid worden beperkt tot de zware fout, de opzettelijke fout en bedrog. Tevens wordt vaak een plafond overeengekomen (*‘liability cap’*).
- Artikel 26: Dit artikel zou bijvoorbeeld de vergunningen inzake afvalvervoer kunnen betreffen. Met name zal in dergelijk artikel dienen te worden geregeld wat er gebeurt indien de vergunning zou worden gewijzigd (bv. wegens geurhinder), aangezien dit ook de input (de aangeleverde biomassa) zou kunnen wijzigen.

- Artikel 29.2: Dit artikel beoogt te voorzien dat, indien een artikel uit een overeenkomst verboden, ongeldig of niet afdwingbaar is of zou zijn geworden door een wetswijziging ('change of law'), dit artikel in onderling overleg wordt vervangen door een artikel dat op wettelijk toelaatbare wijze het dichtst komt bij hetgeen Partijen overeengekomen zouden zijn, indien zij de nietigheid of vernietigbaarheid gekend zouden hebben.

1.2 Termsheet

Deze overeenkomst betreffende de aankoop van biomassa werd gesloten op ...

Tussen:

...

Hierna "[naam van de verkoper]" genoemd

en

...

Hierna "[naam van de koper]" genoemd

En hierna individueel "Partij" en gezamenlijk "Partijen" genoemd.

OVERWEGENDE DAT:

1. [Leverancier] een overschot aan biomassa heeft;
2. [Leverancier] deze biomassa wil laten verwerken en bereid is daarvoor een prijs te betalen;
3. deze overeenkomst de wederzijdse rechten en plichten van de Partijen bepaalt en de voorwaarden vastlegt waaronder het [Leverancier] biomassa zal leveren aan [Verwerker];
4. de doelstellingen van de verschillende overheden en bedrijven op het vlak van energie-efficiëntie en het tegengaan van de klimaatverandering door deze overeenkomst nagestreefd worden;

WERD HET VOLGENDE OVEREENGEKOMEN:

Artikel 1 Definities

Voor de toepassing van deze overeenkomst zullen de volgende woorden de hieronder vermelde betekenis hebben:

Aanleveringspunt:

Aanlooperperiode: testfase

Biomassa:

Installatie:

Meter:

Operationele Band:

Overmacht:

Site:

Startdatum Levering:

Stilstand:

...

Artikel 2 Voorwerp van de overeenkomst

Artikel 3 Rechten en verplichtingen van [Verwerker]

Artikel 4 Rechten en verplichtingen van [Leverancier]

4.1 Levering biomassa

4.2 Operationele Band

4.3 Continuïteit van de levering

4.3.1 Seizoensgebondenheid van de levering?

4.3 Kwaliteit biomassa

Zie bijlage 1.

4.3.1 Gevolgen aanvaarding door [Verwerker] van mindere kwaliteit

Artikel 5 Prijzen

5.1 Eerste periode van ... jaar vanaf de Startdatum Levering

5.1.1 Prijs bij levering binnen de Operationele Band

5.1.2 Prijs voor onder- en overschrijdingen van de Operationele Band

5.1.3 Prijsverhoging of boete bij levering van mindere kwaliteit

5.1.4 Prijsvermindering bij levering van betere kwaliteit

5.2 Heronderhandeling na Eerste periode

5.3 Indexering

Artikel 6 Betalingstermijn en voorwaarden – Facturatie – Compensatie

Artikel 7 Leveringspunt – Overgang eigendom en risico

Artikel 8 Meetinrichting – Test en ijking

Artikel 9 Opslag van biomassa

Artikel 10 Permanente veranderingen in de vraag naar biogas/elektriciteit/stoom/warmte

Artikel 11 (Niet-)Exclusiviteit

Artikel 12 Informatie-uitwisseling

Artikel 13 Aanvang en duur

Artikel 14 Beëindiging

14.1 Beëindiging door [Verwerker]

14.2 Beëindiging door [Leverancier]

14.3 Beëindiging door beide Partijen

Artikel 15 Schadevergoeding bij voortijdige stopzetting

15.1 Voortijdige stopzetting van het Project bij fout, beslissing, handelen of stilzitten van één van de partijen

15.2 Voortijdige stopzetting van het Project bij faillissement van één van de Partijen

15.3 Voortijdige stopzetting van het Project om een andere reden

Artikel 16 Gewijzigde omstandigheden (herziening) (hardship-clausule)

Artikel 17 Overmacht

17.1 Beschrijving

17.2 Gevolgen

17.2.1 Schorsing

17.2.2 Beëindiging overeenkomst na bepaalde periode

17.2.3 Afwijking van bepaalde artikels

Artikel 18 Gevolgen van de niet-uitvoering van onderling afhankelijke verbintenissen

Artikel 19 Verdaging Overeengekomen Startdatum Levering

Artikel 20 Overdracht – Change of control

Artikel 21 Aansprakelijkheid

Artikel 22 Veiligheid en fabrieksbewaking

Artikel 23 Confidentialiteit

Artikel 24 Intellectuele eigendom

Artikel 25 Verzekeringen

Artikel 26 Vergunningen

Artikel 27 Belastingen

Artikel 28 Kennisgevingen

Artikel 29 Overige bepalingen

29.1 Vervanging alle vroegere overeenkomsten

29.2 Beperking gevolgen ten aanzien van andere bepalingen indien één bepaling verboden, ongeldig of niet afdwingbaar is.

29.3 Bijlagen maken integraal deel uit van deze Overeenkomst

29.4 Titel van een contractsartikel vs. artikel zelf

29.5 Beëindiging en wijziging moet schriftelijk

29.6 Een Partij doet geen afstand van recht indien het dat recht niet onmiddellijk uitoefent.

29.7 Iedere Partij draagt haar eigen kosten, voor zover niet anders bepaalt.

Artikel 30 Toepasselijk recht en geschilbeslechting

Opgemaakt, ondertekend en uitvoerbaar verklaard te ... op ... in twee originele exemplaren, waarvan iedere Partij erkent één origineel exemplaar te hebben ontvangen.

[Verwerker] (...)

Vertegenwoordigd door ...

[Leverancier] (...)

Vertegenwoordigd door ...

Bijlagen:

1. Kwaliteit biomassa en specificaties

...