

Convenant Co-existentie zonnepark International Solar Projects IV B.V. en de Lofar Radiotelescoop van Astron

Partijen:

1. Stichting Nederlandse Wetenschappelijk Onderzoek Instituten, een stichting, statutair gevestigd in de gemeente Utrecht, kantoorhoudend te 3527 JP Utrecht, Van Vollenhovenlaan 659 en ingeschreven in het handelsregister onder nummer 41150068 (tevens handelend onder de naam "ASTRON"); hierna ook te noemen: "Astron";
2. International Solar Projects IV BV, een besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid, statutair gevestigd te 's Hertogenbosch, kantoorhoudend te 5248 NL Rosmalen, Graafsebaan 135 en ingeschreven in het handelsregister onder nummer 70261083; hierna ook te noemen: "Initiatiefnemer Zonnepark";

hierna tezamen te noemen: "Partijen", ook wel ieder afzonderlijk te noemen: "Partij".

Overwogen als volgt:

1. Astron exploiteert de radiotelescoop LOFAR (hierna gedefinieerd als "Lofar"). Lofar is gebouwd in een centraal kerngebied (ter grootte van circa 400 ha) in de gemeente Borger-Odoorn, in de nabije omgeving van:
 - a. de thans geplande locatie van het hierna onder 3. vermelde zonnepark.Het gebied is door Astron geselecteerd omdat de niveaus van aardse radiostraling ter plaatse het doen van zeer gevoelige metingen mogelijk maakt.
2. De Initiatiefnemer Zonnepark is voornemens om het zonnepark "Zonnepark M3006 International Solar Projects IV B.V." (hierna gedefinieerd als "Zonnepark") te (doen) realiseren.
3. Als het Zonnepark eenmaal is gebouwd zal dit leiden tot extra EM straling. Als de Ontvangstnorm Lofar wordt overschreden, is het zaak dat Astron (door middel van het zogenaamde "pinpointen") zal bepalen of dit het gevolg is van het Zonnepark, een ander zonnepark of een ander object in de nabijheid van Lofar.
4. Astron heeft in de loop van het besluitvormingsproces over het Zonnepark richting de gemeenteraad van de gemeente Borger-Odoorn (hierna gedefinieerd als "Raad") haar zorgen geuit over de voorgenomen locatie van het Zonnepark en (mogelijk) andere zonneparken. Dit in verband met de door Astron verwachte versturende effecten van EM straling op de meetresultaten van Lofar als gevolg van de aanwezigheid en exploitatie van het Zonnepark.
5. Naar aanleiding van het hiervoor onder 7. overwogene zijn Partijen in overleg getreden om vast te stellen of en, zo ja, onder welke voorwaarden het Zonnepark - gezien het effect van de verwachte versturende effecten van EM straling daarvan op Lofar - kan worden geëxploiteerd. Daarbij tegemoet komende aan enerzijds het belang van Astron om het onderzoek van Lofar

zoveel mogelijk doorgang te laten vinden en anderzijds de belangen van de Initiatiefnemers Zonnepark om het Zonnepark zoveel mogelijk zijn functie te kunnen laten vervullen.

6. Het hiervoor onder 9. bedoelde overleg heeft ertoe geleid dat Partijen tot overeenstemming zijn gekomen dat het Zonnepark naast Lofar kan bestaan, mits wordt voldaan aan de in dit convenant vastgelegde voorwaarden.

Partijen komen het volgende overeen:

0. Definities

In aanvulling op de definities zoals opgenomen in dit convenant hebben de termen beginnend met een hoofdletter de volgende betekenis:

AT	Agentschap Telecom van het Ministerie van Economische Zaken en Klimaat;
EM straling	elektromagnetische straling;
Pinpointen	heeft de betekenis die daaraan is gegeven in Artikel 5 lid 5;
Bestemmingsplan	het door de Raad op 18 oktober 2018 vastgestelde bestemmingsplan "Buitengebied zonnepark Valthermond M3006, tangendijk Buinerveen" zoals bekend gemaakt op 6 november 2018;
College	het college van burgemeester en wethouders van de gemeente Borger-Odoorn;
Gewijzigd Bestemmingsplan	het door de Raad, naar aanleiding van het beroep van Astron en in overeenstemming met de in dat beroep geformuleerde bezwaren, gewijzigde Bestemmingsplan;
Emissienorm Zonnepark	de norm als bedoeld in artikel 3 lid 3 van dit convenant;
Stilstand Zonnepark	het buitenbedrijf stellen van het Zonnepark waarbij zoveel als mogelijk spanning van het Zonnepark wordt weggenomen. Astron en Initiatiefnemers Zonnepark zullen in onderling overleg komen tot een nadere definitie;
Lofar	de radiotelescoop LOFAR zoals hiervoor in de overweging onder 1. vermeld;
Ontvangstnorm Lofar	een maximale elektrische veldsterktedichtheid van -157 (dBuV/m/Hz) ter plaatse van de gronden ter plaatse van het Lofar Kerngebied dat ten tijde van de ondertekening van dit convenant als 'Zonering



radioastronomie Zone I' is aangeduid in de Provinciale
omgevingsverordening Drenthe;

Raad de gemeenteraad van de gemeente Borger-Odoorn;

Reductievereiste heeft de betekenis die daaraan is toegekend in de Overwegingen,
onder 4.

Zonnepark het zonnepark zoals hiervoor in de overweging onder 2. vermeld.

I. Publiekrechtelijke voorwaardelijke verplichting

Artikel 1

1. Het bepaalde in dit convenant laat onverlet de verplichtingen van de Initiatiefnemers Zonnepark (en hun eventuele rechtsopvolgers) uit hoofde van de voorwaardelijke verplichting ter zake van het Zonnepark, welke voorwaardelijke verplichting is of wordt opgenomen in het Gewijzigde Bestemmingsplan.
2. Het bepaalde in dit convenant laat voorts onverlet de bevoegdheid van Astron om van het College te verlangen dat het College zal handhaven indien naar de mening van Astron sprake is van schending van de in lid 1 van dit artikel bedoelde voorwaardelijke verplichting.

II. Ontvangstnorm Lofar en Emissienorm Zonnepark

Artikel 2

1. Onverminderd het bepaalde in de leden 2 tot en met 5 van dit artikel blijven de Ontvangstnorm Lofar en de Emissienorm Zonnepark, deze laatste, na vaststelling daarvan overeenkomstig het bepaalde in lid 3 van dit artikel, onveranderd van toepassing na de realisatie en ingebruikname van het Zonnepark.
2. Op dit moment is de Emissienorm Zonnepark nog niet vastgesteld en ook nog niet vast te stellen.
3. De Emissienorm Zonnepark zal door Astron en Initiatiefnemer Zonnepark worden opgesteld en door AT worden vastgesteld. De Emissienorm Zonnepark is een afgeleide van de Ontvangstnorm Lofar.

IIIa. Bouw- en onderhoudsactiviteiten Zonnepark

Artikel 3a

Activiteiten en de planning daarvan, verband houdende met de bouw en aanleg van het Zonnepark, waaronder ook transport- en verkeersbewegingen worden begrepen, dienen uiterlijk acht weken tevoren te worden voorgelegd aan en besproken met Astron om storing te voorkomen of zoveel als mogelijk te beperken; uitvoering van onderhoudswerkzaamheden vinden plaats in onderling overleg. Onder het voorgaande kan worden begrepen het aanpassen van de planning van de werkzaamheden. Ingeplande en niet te verplaatsen waarnemingen van Astron zijn daarbij leidend.

III. Voorwaarden voor ingebruikname Zonnepark

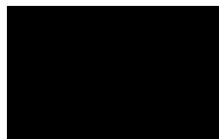
Artikel 4

1. Het Zonnepark zal door Initiatiefnemer Zonnepark niet in gebruik genomen mogen worden indien en/of zolang:
 - a. de Emissienorm Zonnepark niet overeenkomstig artikel 3 is vastgesteld;
 - b. een meetprotocol niet is vastgesteld en niet door het AT is goedgekeurd, in welk meetprotocol wordt vastgelegd (i). de wijze waarop ter uitvoering van dit convenant de nodige gegevens worden gemeten, (ii). de frequentie van het uitvoeren van metingen, (iii). de mate van nauwkeurigheid van metingen, (iv). de mate van overschrijding, in duur en frequentie, waarna maatregelen zullen worden genomen, (v). de vaststelling van (eventuele) maatregelen en de wijze van uitvoering van de maatregelen, en (vi) de validatie van de meetgegevens;
 - c. de nodige meetapparatuur niet is ontwikkeld en niet door het AT is goedgekeurd;
2. Partijen zullen zich in samenwerking met AT ertoe inspannen om binnen twee (2) maanden na ondertekening van dit convenant de Emissienorm Zonnepark vast te stellen overeenkomstig artikel 3 van dit convenant.
3. Partijen zullen, in overleg met de gemeente Borger-Odoorn en/of de provincie Drenthe en/of het Rijk, het AT verzoeken om de meetapparatuur en het meetprotocol als bedoeld in lid 1 van dit artikel 4 onder sub b. en c. binnen drie (3) maanden na ontvangst van het verzoek van partijen te ontwikkelen en vast te stellen.

Artikel 5

1. Indien het Zonnepark in gebruik zal zijn genomen (met inachtneming van het bepaalde in artikel 4) en vervolgens uit metingen door Astron op enig moment blijkt dat de Emissienorm Zonnepark wordt overschreden, dan is de Initiatiefnemer Zonnepark verplicht om op eerste verzoek van Astron het Zonnepark binnen achtenveertig (48) uur over te gaan tot Stilstand Zonnepark.
2. In het geval als bedoeld in lid 1 van dit artikel is de Initiatiefnemer Zonnepark bevoegd om geheel voor eigen rekening en risico al die maatregelen te nemen die naar het oordeel van de Initiatiefnemer Zonnepark kunnen leiden tot het voldoen aan de Emissienorm Zonnepark waarna het Zonnepark wederom in gebruik mag worden genomen.
3. De in lid 2 van dit artikel bedoelde maatregelen van de Initiatiefnemer Zonnepark kunnen in gezamenlijk overleg met Astron worden bepaald. Astron en Initiatiefnemer Zonnepark zullen in onderling overleg in alle redelijkheid het proces met betrekking tot het wederom in gebruik nemen van het Zonnepark overeenkomen. Partijen treden één (1) maal per jaar in overleg over - het functioneren van - het meetprotocol en waar nodig, met in achtneming van artikel 13 van dit convenant, het meetprotocol te wijzigen.
4. Indien het Zonnepark weer in gebruik is genomen overeenkomstig het bepaalde in lid 2 van dit artikel, dan is het bepaalde in dit artikel wederom van toepassing.
5. Onverminderd de voorgaande leden van dit artikel 5 verbindt Astron zich om in samenwerking met AT en waar aangewezen in overleg met de andere partijen een technische methode uit te werken die tot doel heeft om, met behulp van de daarvoor geschikt te maken/gemaakte (onderdelen van de) Lofar-telescoop, gericht de EM bronnen (Zonnepark of enige andere bron die van invloed is op het EM effect van een zonnepark) vast te stellen die leiden tot de overschrijding van enige norm die geldt krachtens dit convenant ("Pinpointen").

Artikel 6



1. Partijen zullen nadere afspraken vastleggen over het instellen van een coördinatiecommissie die ten doel zal hebben om gedurende de exploitatie van het Zonnepark alle redelijke zaken ter hand te nemen die een optimale co-existentie tussen het Zonnepark, Lofar en overige zonneparken in overeenstemming met de bepalingen van dit convenant bevorderen.
2. In afwijking van het bepaalde in lid 1 van dit artikel kan op verzoek van de Initiatiefnemer Zonnepark en met medewerking van Astron worden bepaald dat de in lid 1 van dit artikel bedoelde zaken ter hand zullen worden genomen door de coördinatiecommissie.

IV. Procesafspraken

Artikel 7

1. Met ondertekening van dit convenant verklaart Astron af te zien van het instellen van beroep dan wel enig ander rechtsmiddel tegen het Gewijzigde Bestemmingsplan en de daarmee samenhangende besluiten. Eventueel ingestelde beroepen dan wel enige andere rechtsmiddelen tegen het Bestemmingsplan zullen na de ondertekening van dit Convenant en na het besluit van de Raad tot vaststelling van het Gewijzigde Bestemmingsplan, zo spoedig mogelijk doch uiterlijk binnen drie werkdagen na bekendmaking (op de wettelijk voorgeschreven wijze) van het besluit van de Raad tot vaststelling van het Gewijzigde Bestemmingsplan worden ingetrokken. Ter voorkoming van misverstand dienaangaande verklaren Partijen dat niets in dit artikellid Astron verhindert beroep in te stellen of enig ander rechtsmiddel aan te wenden in het geval een door een derde ingesteld rechtsmiddel tegen het Gewijzigde Bestemmingsplan leidt tot een vernietiging van het Gewijzigde Bestemmingsplan en tot de herleving van het Bestemmingsplan of tot een andere besluit van de Raad dat afbreuk doet aan de belangen van Astron, zoals die blijken uit dit convenant en zoals die door dit convenant worden beschermd.
2. Indien de Initiatiefnemer Zonnepark van mening is dat Astron tekortschiet in de nakoming van de verbintenis op grond van lid 1 van dit artikel 7, dan delen zij zulks schriftelijk mee aan de beweerdelijk tekortschietende Partij, waarna laatstgenoemde Partij gedurende tien (10) werkdagen de gelegenheid heeft om, indien zij erkent dat van een tekortkoming sprake is, de tekortkoming te herstellen, in het bijzonder door de intrekking van het rechtsmiddel. Desgevraagd levert de tekortschietende Partij aan de Initiatiefnemer Zonnepark schriftelijk bewijs dat de tekortkoming binnen de genoemde termijn van tien (10) werkdagen is hersteld. Bij gebreke van zodanig herstel verbeurt de tekortschietende Partij, zonder dat enige nadere ingebrekestelling vereist zal zijn, een boete van EUR 500.000, onverminderd het recht om nadere schadevergoeding te vorderen. Deze boete zal opeisbaar zijn met ingang van de eerste werkdag na de termijn van tien (10) werkdagen, genoemd in de eerste zin van dit lid 2.
3. Partijen bevorderen dat dit convenant uiterlijk op 6 juni 2019 aangeboden zal worden aan het College. Partijen zullen daarbij het bepaalde in lid 1 ook richting het College bevestigen.

VI. Overige bepalingen

Overdracht van rechten, instaprechten

Artikel 8

1. Naast het bepaalde in lid 4 van dit artikel, is iedere Partij bevoegd om zijn rechtsverhouding uit dit convenant door middel van contractsoverneming als bedoeld in artikel 6:159 BW gedeeltelijk over te dragen aan (een) derde(n), met dien verstande dat:
 - a. een Initiatiefnemer Zonnepark daartoe slechts bevoegd is, indien die contractsoverneming plaats vindt in het kader van en tegelijk met een overdracht of

- uitwinning van een beperkt recht op de activa en/of andere rechten (met inbegrip van aandelen en daarvan afgeleide rechten) verband houdende met het Zonnepark.
2. Partijen verlenen reeds nu voor alsdan medewerking aan een contractsovername als bedoeld in lid 1 van dit artikel, onder de voorwaarde dat in het kader van een betreffende contractsovername wordt voldaan aan het bepaalde sub a. respectievelijk b. van lid 1 van dit artikel.
 3. Het is een Initiatiefnemer Zonnepark (hierna: de "Overdragende Initiatiefnemer") toegestaan zijn eventuele vorderingsrechten ingevolge dit convenant te verpanden aan de financiers van zijn aandeel in het Zonnepark.
 4. De overige Partijen (hierna: de "Overige Partijen") zullen op verzoek van de Overdragende Initiatiefnemer een directe overeenkomst (direct agreement) aangaan met de financiers van de Overdragende Initiatiefnemer, zoals voorgeschreven in de financieringsdocumentatie van de Overdragende Initiatiefnemer met betrekking tot zijn aandeel in het Zonnepark, om (de financiers van) de Overdragende Initiatiefnemer in staat te stellen de vennootschappelijke, financiële, zakelijke of contractuele structuur van de Overdragende Initiatiefnemer met betrekking tot zijn aandeel in het Zonnepark te herstructureren. Deze directe overeenkomst omvat, voor de duur van maximaal negentig (90) kalenderdagen vanaf de datum van betekening van de kennisgeving van herstructurering, de volgende verplichtingen: de Overige Partijen:
 - a. blijven hun uit dit convenant voortvloeiende verplichtingen jegens de Overdragende Initiatiefnemer volledig nakomen;
 - b. verlenen medewerking bij het tot stand brengen van de herstructurering, voor zover redelijk;
 - c. geven toestemming voor en verlenen medewerking aan de overdracht van dit convenant op grond van artikel 6:159 BW aan een door de financiers van Overdragende Initiatiefnemer aan te wijzen plaatsvervangende entiteit (step-in entity), onder de voorwaarden dat:
 - i. de plaatsvervangende entiteit een overeenkomst aangaat met de Overige Partijen onder voorwaarden die gelijk zijn aan de voorwaarden van dit convenant;
 - ii. de plaatsvervangende entiteit uiterlijk twee maanden na betekening van de kennisgeving van herstructurering houder wordt van de SDE+-Subsidie;
 - d. zullen niet:
 - i. een tenuitvoerleggingsprocedure instellen (of conservatoir of executoir beslag leggen);
 - ii. een schuldeisersprocedure instellen; of
 - iii. een recht tot ontbinding van dit convenant uitoefenen.
 5. Een contractsovername of overdracht van rechten als bedoeld in de voorgaande leden van dit artikel heeft pas werking in de rechtsverhouding tussen de betreffende rechtsopvolger en de Overige Partijen, nadat die contractsovername of overdracht schriftelijk zal zijn medegedeeld door de betreffende rechtsopvolger aan de Overige Partijen.

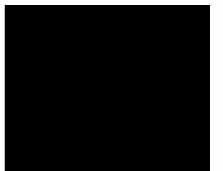
Kosten

Artikel 9

De kosten voor het opstellen van dit convenant zijn voor rekening van de Initiatiefnemer Zonnepark.

Kettingbeding

Artikel 10



1. Partijen zullen de in dit convenant aangegane verplichtingen aan opvolgende verkrijger(s) hetzij in eigendom; hetzij in huur; hetzij als lessee; hetzij als bruiklener; hetzij als zakelijk gerechtigde van respectievelijk Lofaren het Zonnepark integraal en woordelijk opleggen.
2. Indien een Partij van mening is dat een andere partij te kortschiet in de nakoming van het in lid 1 van dit artikel bedoelde kettingbeding, dan delen zij zulks schriftelijk mee aan de beweerdelijk tekortschietende Partij, waarna laatstgenoemde Partij gedurende tien (10) werkdagen de gelegenheid heeft om, indien zij erkent dat van een tekortkoming sprake is, de tekortkoming te herstellen, in het bijzonder door alsnog afspraken te maken over het kettingbeding met de opvolgende verkrijger. Desgevraagd levert de tekortschietende Partij aan de overige Partijen schriftelijk bewijs dat de tekortkoming binnen de genoemde termijn van tien (10) werkdagen is hersteld. Bij gebreke van zodanig herstel verbeurt de tekortschietende Partij, zonder dat enige nadere ingebrekestelling vereist zal zijn, een boete van EUR 500.000, onverminderd het recht om nadere schadevergoeding te vorderen. Deze boete zal opeisbaar zijn met ingang van de eerste werkdag na de termijn van tien (10) werkdagen, genoemd in de eerste zin van dit lid 2.

Inwerkingtreding

Artikel 11

1. Dit convenant wordt tussen Partijen van kracht en treedt in werking met ingang van de dag na ondertekening door alle Partijen en blijft van kracht totdat:
 - a. komt vast te staan dat het Zonnepark niet zal worden gerealiseerd of niet definitief in gebruik zal worden genomen en zulks schriftelijk is medegedeeld door de Initiatiefnemers Zonnepark aan de andere partijen; of
 - b. het Zonnepark definitief buiten gebruik wordt gesteld; of
 - c. uitsluitend Lofar definitief buiten gebruik wordt gesteld; of
 - d. zowel het Zonnepark als Lofar definitief buiten gebruik worden gesteld.
2. Onverminderd het bepaalde in de leden 1 tot en met 4 van dit artikel heeft dit convenant een looptijd van tien (10) jaar. Dit convenant wordt maximaal twee keer automatisch verlengd met steeds een periode van tien (10) jaar, tenzij Partijen overgaan tot het wijzigen van dit convenant overeenkomstig het bepaalde in artikel 12.

Wijzigingen

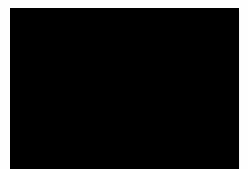
Artikel 12

1. Elke Partij kan de andere Partij schriftelijk verzoeken dit convenant te wijzigen. De wijziging behoeft de schriftelijke instemming van alle Partijen.
2. Partijen treden in overleg binnen vier (4) weken nadat een Partij de wens daartoe aan de andere Partij schriftelijk heeft medegedeeld. Indien Partijen acht (8) weken na de start van het onderling overleg niet tot een vergelijk zijn gekomen, geldt het bepaalde in artikel 15 lid 1.
3. De wijziging en de verklaringen tot instemming worden in afschrift als bijlagen aan dit convenant gehecht en zo spoedig mogelijk toegezonden aan het College en de Raad die de wijzigingen zo nodig openbaar zal maken.

Geldigheid

Artikel 13

Indien enige bepaling van dit convenant geheel of gedeeltelijk ongeldig en/of onuitvoerbaar mocht worden geoordeeld, zal dat de geldigheid en uitvoerbaarheid van de overige bepalingen van dit convenant niet aantasten en zullen Partijen in onderling overleg de ongeldige respectievelijk onuitvoerbare bepaling vervangen door een bepaling waarvan de aard en strekking zoveel mogelijk aansluit bij de ongeldige en/of onuitvoerbare bepaling.



Toepasselijk recht

Artikel 14

Op dit convenant is Nederlands recht van toepassing.

Geschillenregeling

Artikel 15

1. Alle onzekerheden of geschillen die mochten ontstaan naar aanleiding van dit convenant dan wel van nadere afspraken die daarvan het gevolg mochten zijn en waarbij Partijen gezamenlijk partij zijn - in het bijzonder de afspraken die betrekking hebben op de stilstand van het Zonnepark en/of het Windpark - zullen worden vastgesteld of beslecht door bindend advies overeenkomstig het Bindend advies reglement van het Nederlands Arbitrage Instituut. Partijen verbinden zich om dit bindend advies te volgen. Het advies zal worden gegeven door drie bindend adviseurs, aan te wijzen conform de lijstprocedure van het NAI waarbij in overleg met het NAI zal worden bepaald hoe die lijst samengesteld dient te worden (technici, juristen, etc.).
2. Het bepaalde in lid 1 van dit artikel laat onverlet de bevoegdheid van een Partij om al dan niet in kort geding nakoming te vorderen van enige verplichting van enige andere partij bij dit convenant.

(volgen pagina's voor ondertekening)



Aldus overeengekomen ondertekend:

Astron



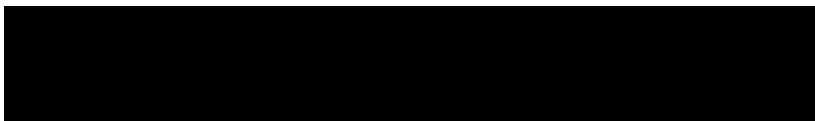
Stichting Nederlandse Wetenschappelijk Onderzoek Instituten, namens deze:

Naam: [redacted] s

Plaats: 2019/06/11, Duitje/20

Datum:

Initiatiefnemers Zonnepark:



International Solar Projects IV BV B.V., namens deze:

Naam: [redacted] financieel directeur

Plaats: Rotterdam

Datum: 11-6-2019



