

BIJLAGE 3: SCHADEPROTOCOL BEHORENDE BIJ OVEREENKOMST VERANKERING ten behoeve van de oeverconstructie Gouwe fase 2 van de Provincie Zuid-Holland

(Protocol houdende regels over de afhandeling van schade als gevolg van de door de provincie Zuid-Holland uitgevoerde oeververvangings Gouwe fase 2 werkvak 8)

In aanmerking nemende dat:

- de provincie Zuid-Holland in deze context het enige aanspreekpunt is voor de schadelijgende partij, die een beroep doet op de overeenkomst;
- de provincie Zuid-Holland als initiatiefnemer van het project vanuit haar zorgplicht verantwoordelijk is voor een correcte wijze van vaststelling en afwikkeling van ontstane schade;
- de provincie Zuid-Holland bij de vaststelling en afwikkeling van schade gebruik kan maken van hulppersonen;
- dit protocol een aanvulling is op artikel 5 Schades van de overeenkomst;
- schade wordt vastgesteld en beoordeeld naar civiel aansprakelijkheidsrecht en schadevergoedingsrecht;
- voor wat betreft de beoordeling van causaal verband wordt uitgegaan van omkering van de bewijslast;
- de provincie Zuid-Holland het schadebesluit neemt naar de schadelijgende partij toe.

Artikel 1. Begripsomschrijvingen

In dit protocol wordt verstaan onder:

- provincie: provincie Zuid-Holland;
- overeenkomst: de door de eigenaar van het perceel en de provincie ondertekende overeenkomst verankering ten behoeve van de oeverconstructie Gouwe fase 2;
- opname: vaststelling van de schade waarop de aanvraag tot vergoeding van schade betrekking heeft;
- werk: zoals omschreven in de overeenkomst;
- werkzaamheden: zoals omschreven in de overeenkomst;
- schadeloket: het op de internetpagina van de provincie bedoelde loket om schades te melden;
- schade: schade als bedoeld in de overeenkomst;
- deskundige: een persoon die voldoet aan de door het NIVRE gestelde kwaliteitseisen;
- aanvrager: de schadelijgende partij die de provincie op vergoeding van de door hem geleden schade aanspreekt;
- hulppersoon: een door de provincie aangewezen natuurlijke persoon of rechtspersoon die namens de provincie belast is met de schadeafwikkeling, waaronder het verstrekken van vergoedingen;
- partijen: partijen genoemd in de overeenkomst.

Artikel 2. Aanvraag tot schadevergoeding

1. Een aanvraag tot schadevergoeding wordt ingediend bij de provincie via het schadeloket zoals bedoeld in artikel 5.1 van de overeenkomst.

2. De aanvraag bevat ten minste:
 - a. de naam en het adres van de aanvrager;
 - b. de datum;
 - c. de aard en plaats waarop het aanvraag betrekking heeft;
 - d. indien mogelijk, de datum of een inschatting van de datum waarop de schade is ontstaan;
 - e. een aanduiding van de oorzaak van de schade;
 - f. een beschrijving naar eigen inzicht van de aard en de omvang van de schade;
 - g. de inschatting van aanvrager of sprake zou kunnen zijn van een acuut onveilige situatie; en
 - h. indien van toepassing de melding dat de schade bij een ander orgaan aanhangig is gemaakt.

Artikel 3. Acuut onveilige situatie en/of (dreigend) letsel van personen

Als sprake is van een acuut onveilige situatie, respectievelijk indien personen letsel hebben opgelopen, laat de provincie onmiddellijk maar in elk geval binnen 24 uur na indiening van de aanvraag, de situatie inspecteren en treft de provincie in overleg met de aanvrager de benodigde maatregelen en informeert de provincie de aanvrager over de getroffen maatregelen.

Artikel 4. Eerste reactie op aanvraag om schadevergoeding

1. De provincie bevestigt de ontvangst van de aanvraag zo spoedig mogelijk, doch tenminste binnen twee weken na de ontvangst ervan en stelt de aanvrager in kennis van de te volgen procedure en de contactpersoon (zaakbegeleider) voor de aanvrager binnen de organisatie van de provincie en/of haar hulppersoon. De zaakbegeleider zal indien gewenst extra uitleg en informatie aan de aanvrager verschaffen.
2. De provincie stelt de aanvrager een termijn voor aanvulling van de gegevens en stukken als deze nodig zijn voor haar beslissing op de aanvraag en voor zover de aanvrager hierover redelijkerwijs de beschikking kan krijgen.
3. De provincie stelt de aanvrager desgewenst in de gelegenheid tot het geven van een mondelinge toelichting op zijn aanvraag.

Artikel 5. Deskundigen

1. De provincie kan naar aanleiding van een aanvraag om schadevergoeding één of meerdere deskundigen aanwijzen om de schade op te nemen en te rapporteren over de aard, oorzaak en omvang van de schade.
2. De deskundige werkt mede volgens de overeenkomst en heeft geen relatie met de deskundigen uit de voor- of eindopname zoals bedoeld in de overeenkomst.
3. De provincie stelt de aanvrager in kennis van zijn voornemen om één of meerdere deskundigen aan te wijzen.
4. De aanvrager kan binnen twee weken na verzending van de kennisgeving een zienswijze geven naar aanleiding van het voornemen.

Artikel 6. Procedure

1. De provincie beslist over de te volgen procedure en deelt deze mee aan de aanvrager. De procedure kan de in het tweede tot en met het vijfde lid omschreven stappen omvatten.
2. De deskundige neemt de schade op en rapporteert over de aard en omvang van de schade naar partijen.
3. Indien de deskundige binnen de termijn zoals vastgesteld door de provincie geen rapport kan uitbrengen, deelt de deskundige dit aan de provincie mee voor het einde van de termijn en onder opgaaf van de reden(en). De deskundigen geeft daarbij een zo kort mogelijke termijn op waarbinnen wel kan worden gerapporteerd.
4. Indien het voor het uitbrengen van een rapport noodzakelijk is dat meer deskundigen worden benoemd, kunnen deskundigen de provincie daarom verzoeken. Artikel 5 is van overeenkomstige toepassing.
5. Een aanvrager kan binnen een door de provincie vast te stellen termijn mondeling of schriftelijk zijn zienswijze geven op het conceptrapport van de deskundige. De termijn kan op verzoek van de aanvrager met een door de provincie, in overleg met de aanvrager, vast te stellen termijn worden verlengd.
6. In de zienswijze genoemd in lid 5 kan aanvrager het rapport van zijn eigen deskundige inbrengen en overige van belang zijnde stukken die zijn standpunt onderbouwen.

Artikel 7. Schadebesluit provincie

1. De provincie besluit op een aanvraag. De provincie past daarbij de regels van het civielrechtelijke aansprakelijkheids- en schadevergoedingsrecht overeenkomstig toe, waaronder begrepen de regel dat schade die naar haar aard redelijkerwijs schade als gevolg van het werk en de werkzaamheden is, vermoed wordt schade te zijn die veroorzaakt is door het werk en/of de werkzaamheden en/of door de aanwezige nieuw uitgevoerde oeverconstructie.
2. Indien dit noodzakelijk is om over de aanvraag te kunnen besluiten, kan de provincie deskundigen om een rapport vragen.
3. De provincie stelt bij een positief besluit op de aanvraag de omvang van de schadevergoeding vast en deelt dit besluit schriftelijk en onderbouwd aan de aanvrager mee.
4. Voor zover de provincie in aanvang al van oordeel is dat haar aansprakelijkheid gegeven is, maar de feitelijke omvang van de totale schade nog dient te worden onderzocht, zal zij – vooruitlopend op een te nemen besluit – op verzoek van aanvrager een voorschot op schadevergoeding ter beschikking stellen. Dit voorschot is niet hoger dan 90% van het bedrag waarop de schade voorlopig wordt geraamd.
5. Onderdeel van de schadevergoeding zijn de kosten die door de aanvrager in verband met verhaal van zijn schade naar redelijkheid en billijkheid, in omvang en naar noodzaak, zijn gemaakt nadat een door de provincie ingeschakelde deskundige zijn conceptrapport heeft opgeleverd, zoals bedoeld in artikel 6 van dit protocol.

Artikel 8. Geschillenregeling

1. Nederlands recht is van toepassing in geval van geschillen die voortvloeien uit en/of verband houden met dit protocol. Partijen spannen zich in een geschil in der minne op te lossen.
2. Er is sprake van een geschil indien één der partijen dit schriftelijk aan de andere partij meldt. De schriftelijke mededeling omvat een omschrijving van de aard en inhoud van het geschil,

alsmede een mogelijke oplossing van het geschil. De ontvangende partij bevestigt onverwijld schriftelijk de ontvangst van de melding.

3. Binnen twee (2) weken na de melding bedoeld in het tweede lid zendt elke partij haar zienswijze omtrent het geschil, alsmede een voorstel voor een oplossing daarvan, aan de andere partij.
4. Binnen drie (3) weken na afloop van de in het derde lid genoemde termijn overleggen partijen over een oplossing van het geschil. Elke partij kan zich door deskundigen laten bijstaan.
5. Partijen kunnen in onderling overleg afwijken van de in lid 3 en 4 genoemde termijnen, indien en voor zover omstandigheden dit rechtvaardigen.
6. Indien partijen verdeeld blijven na de overlegfase zoals geduid in lid 4 kunnen partijen, indien gewenst en gezamenlijk overeengekomen, gebruik maken van de buitengerechtelijke geschillenbeslechting.
7. De geschillenbeslechting genoemd in lid 6 zal door partijen worden voorgelegd aan het Nederlands Arbitrage Instituut zoals vermeld in artikel 9 van dit protocol.
8. Het staat partijen vrij een beslechting van een geschil, na de overlegfase zoals aangegeven in lid 4 en in samenhang met lid 6, voor te leggen aan de rechter die ten tijde van de schademelding, bij uitsluiting van andere rechterlijke instanties, wettelijk bevoegd is te oordelen over een geschil, overeenkomstig lid 2, tussen de provincie als bestuursorgaan en de aanvrager als schadelijgende partij.

Artikel 9. Nederlands Arbitrage Instituut

1. Indien partijen overeenkomen hun op geld waardeerbaar geschil voortvloeiende uit dit protocol buitengerechtelijk te beslechten, zal dit geschil worden beslist overeenkomstig de regelen van het Nederlands Arbitrage Instituut, hierna NAI.
2. Indien het geschil tussen partijen bestaat uit de omvang van de schadevergoeding, is de op geld waardeerbare omvang van het verschil tussen de vordering en de vergoeding bepalend voor de omvang van het geschil en welke vorm van buitengerechtelijke geschillenbeslechting door het NAI zal worden toegepast.
3. De vorm zoals bedoeld in lid 2 kan bestaan uit mediation en arbitrage. Deze vormen zijn nader uitgewerkt in artikel 10, artikel 11 en artikel 12 van dit protocol.
4. Partijen kunnen aanvullend overeenkomen, met uitzondering van mediation, dat hun geschillen worden vastgesteld of beslecht door bindend advies zoals uitgewerkt in artikel 13 van dit protocol.

Artikel 10. Mediation NAI

1. Voor geschillen, zoals bedoeld in artikel 9.2, die een bedrag van € 25.000, -- niet te boven gaan, zal mediation van toepassing zijn.
2. Ten behoeve van de oplossing van dit geschil zullen partijen, respectievelijk zal de meest gereede partij, een aanvraag tot mediation indienen bij het secretariaat van het NAI volgens het NAI Mediationreglement.
3. Leidt de in lid 2 bedoelde aanvraag niet tot een algehele oplossing van het geschil door ondertekening van een vaststellingsovereenkomst als bedoeld in artikel 7(1) sub (a) van het NAI Mediationreglement, door een arbitraal schikkingsovonnis als bedoeld in art 8 van dat reglement, of door een combinatie van deze beide, dan wordt het geschil, althans dat gedeelte daarvan dat niet op één van de hiervoor genoemde wijzen is opgelost, uitsluitend beslecht overeenkomstig het NAI Arbitragereglement.

4. De beslechting van het geschil overeenkomstig arbitrage zoals bedoeld in lid 3 zal plaatsvinden onder het regime van het NAI Traject voor Geringe Vorderingen (TGV).

Artikel 11. Arbitrage TGV

1. Voor geschillen, zoals bedoeld in artikel 9.2, die meer bedragen dan € 25.000, -- en het bedrag van € 100.000, -- niet te boven gaan, zal arbitrage overeenkomstig het regime van het NAI Traject voor Geringe Vorderingen (TGV) van toepassing zijn.
2. Partijen zullen daartoe een door het NAI vastgestelde nadere arbitrageovereenkomst ondertekenen.
3. Op de gehele TGV-procedure is het NAI Arbitragereglement van toepassing.
4. De NAI-administrateur stelt vast of een arbitrage voor TGV in aanmerking komt en of partijen de TGV-procedure tijdig nader zijn overeengekomen zoals bedoeld in lid 2.

Artikel 12. Arbitrage NAI

1. Voor geschillen, zoals bedoeld in artikel 9.2, die meer bedragen dan € 100.000, -- zal de gewone NAI-arbitrage procedure van toepassing zijn.
2. De geschillen genoemd in het eerste lid zullen worden beslecht overeenkomstig het Arbitragereglement van het NAI.
3. Voor geschillen tot € 250.000, -- zal het scheidsgerecht bestaan uit één (1) arbiter. Voor geschillen vanaf € 250.000, -- bestaat het scheidsgerecht uit drie (3) arbiters.
4. Het scheidsgerecht zal worden benoemd volgens de lijstprocedure zoals voorzien in artikel 14 van het Arbitragereglement.
5. De woonplaats van de aanvrager, zoals aangegeven in artikel 1 van dit protocol, zal in aanleg de plaats van arbitrage zijn, tenzij partijen anders overeenkomen. Indien partijen hierover geen afspraken kunnen maken, zal conform art 35(2) van het Arbitragereglement Rotterdam als plaats van arbitrage gelden.
6. Het scheidsgerecht zal beslissen als goede personen naar billijkheid, daarbij rekening houdende met het gestelde in dit protocol en de overeenkomst zoals gesteld in art 1 van dit protocol.
7. Samenvoeging van het arbitraal geding met een ander arbitraal geding, zoals voorzien in art 1046 van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering en artikel 39 van het Arbitragereglement van het NAI, is uitgesloten.

Artikel 13. Bindend advies

1. Indien partijen dit schriftelijk overeenkomen zullen alle onzekerheden of geschillen die mochten ontstaan naar aanleiding van dit protocol dan wel van nadere overeenkomsten die daarvan het gevolg mochten zijn, worden vastgesteld en/of beslecht door bindend advies overeenkomstig het Bindend adviesreglement van het NAI.
2. Van overeenkomstige toepassing gelden hier de artikelen 10.3 en 10.4, alsmede artikelen 11 en 12 waar het betreft het aantal bindend adviseurs en de wijze van benoeming volgens de lijstprocedure.
3. De bindend adviseur(s) heeft (hebben) tevens de bevoegdheid de rechtsverhouding bij wege van bindend advies aan te vullen of te wijzigen met inachtneming van het bepaalde in dit protocol en de overeenkomst conform artikel 1 van dit protocol.
