

Versie 2.0 d.d. 01-08-2016

#### Artikel 1 – Definities

In deze algemene voorwaarden wordt verstaan onder:

a. *van Esch*: Het bedrijf Holding Gebr. van Esch B.V., alsmede J. van Esch B.V., Gebr. Van Esch Wegenbouw B.V. en Aannemingsmaatschappij A. van Casteren Tilburg B.V. hierna te vernoemen 'van Esch'.

b. *werkzaamheden*:

1. Het adviseren, voorbereiden en uitvoeren van cultuurtechnische-, sport-, GWW-, transport-, sloop-, op- en overslag-, verhuur-, afvalstoffenafvoer- en afvalstoffenverwerkings- en aanverwante werkzaamheden voor de aanleg en/of onderhoud van terrein- en groenvoorzieningen, tuinen en overige openbare ruimten in de breedste zin van het woord, zowel binnen als buiten. Alle in samenhang met bovengenoemde werkzaamheden uitgevoerde werken c.q. werkzaamheden worden eveneens door onderhavige algemene voorwaarden beheerd.

c. *het werk*: het geheel van de werkzaamheden en/of de levering dan wel afvoer van materialen welke zijn overeengekomen met de opdrachtgever.

2. Het leveren en afvoeren van materialen, al dan niet in verband met de hier, onder lid b1, genoemde werkzaamheden.

3. Het geven van adviezen, het ontwerpen en opstellen van plannen en begrotingen voor de werkzaamheden en de uitvoering daarvan.

c. *materialen*:

• Levende materialen: goederen die verzorging en onderhoud nodig hebben om in leven te blijven, te groeien en/of tot ontwikkeling te komen.

• Primaire en secundaire bouwstoffen als zand, grond, grind, teelaarde, meststoffen e.d..

• Dode materialen: alle overige materialen, waaronder producten die binnen de opdracht/het vakgebied van van Esch vallen.

\* afvalstoffen: alle hierboven genoemde stoffen, sloopafval en overige stoffen waarvan de houder zich wenst te ontdoen.

d. *opdrachtgever*: Iedere rechtspersoon dan wel natuurlijk persoon die handelt in de uitoefening van zijn beroep of bedrijf, die aan van Esch opdracht geeft tot het verrichten van werkzaamheden en/of het leveren of afvoeren van materialen, als onder B en/of C omschreven.

e. *aanneemsom*: Het totaalbedrag dat tussen de opdrachtgever en van Esch van te voren is vastgesteld voor het verrichten van de daarbij overeengekomen werkzaamheden en/of te leveren materialen.

f. *regiewerk*: Alle werkzaamheden en/of te leveren materialen tussen de opdrachtgever en van Esch, overeengekomen als bedoeld onder b, waarbij de prijs wordt bepaald naargelang de gewerkte tijd en de verwerkte materialen, op basis van een vooraf overeengekomen manuurtarief, machine-uurtarief en prijs voor de onder C bedoelde materialen.

g. *manuurtarief*: De vergoeding voor het verrichten van werkzaamheden gedurende de tijd van een uur door een persoon. Het manuurtarief is gebaseerd op de ten tijde van de werkzaamheden voor van Esch rechtens geldende loonregelingen, verhoogd met opslagpercentages voor sociale lasten, bedrijfskosten en ondernemersbeloning. Aan de opdrachtgever wordt het totaal aantal uren in rekening gebracht dat men voor hem in het kader van de overeengekomen opdracht werkzaam is geweest, met inbegrip van de tijd voor verplaatsing naar en van het werk.

h. *machine-uurtarief*: De vergoeding voor het verrichten van werkzaamheden gedurende de tijd van een uur door een machine inclusief bediening. Manuurtarief volgens lid g is daarbij inbegrepen.

i. *bedragen en prijzen*: Alle bedragen en prijzen, genoemd in offertes of overeenkomsten, zijn in euro en exclusief BTW.

j. *leverancier*: Iedere rechtspersoon dan wel natuurlijk persoon waarbij van Esch materialen koopt dan wel diensten afneemt.

k. *schriftelijk*: gegevens, wijzigingen, informatie die op enige wijze middels papier of digitaal openbaar wordt gemaakt.

l. *stelposten*: Stelposten zijn in de overeenkomst genoemde bedragen, die in de aannemingsssom zijn begrepen en die bestemd zijn voor hetzij, het aanschaffen van materialen e.d. hetzij het leveren en verwerken daarvan, hetzij het verrichten van werkzaamheden, welke op de dag van de overeenkomst onvoldoende nauwkeurig zijn bepaald en welke door de opdrachtgever nader moeten worden ingevuld.

#### Artikel 2 – Toepasselijkheid en bekendmaking

1. Deze voorwaarden zijn van toepassing op alle overeenkomsten tot uitvoering van werkzaamheden, alsmede alle andere overeenkomsten tussen van Esch met de opdrachtgever. Wijzigingen in deze algemene voorwaarden kunnen alleen anders zijn overeengekomen in de door beide partijen geaccordeerde en geaccepteerde overeenkomst.

2. Van Esch wijst uitdrukkelijk de toepasselijkheid van eventuele door de opdrachtgever gehanteerde voorwaarden van de hand.

#### Artikel 3 – De offerte

1. Voordat een offerte wordt uitgebracht, stelt van Esch zich op de hoogte van alle met de uitvoering van het werkverband houdende relevante informatie. De opdrachtgever heeft de plicht aan van Esch uit eigen beweging alle voor de juiste uitvoering van de opdracht relevante informatie te verstrekken. Van Esch mag uitgaan van de juistheid van de gegevens die verstrekt zijn door de opdrachtgever en zal hierop haar offerte baseren.

2. Van Esch brengt schriftelijk de offerte uit.

3. De offerte is voorzien van een dagtekening en is van kracht gedurende 30 kalenderdagen na offertedatum, tenzij uit de offerte anders blijkt. De offerte kan te allen tijde eenzijdig door van Esch worden gewijzigd.

4. In de offerte is vermeld wanneer met de (uitvoering van de) werkzaamheden wordt begonnen, op welke plek de werkzaamheden moeten plaatsvinden en er wordt een indicatie afgegeven van het moment waarop de werkzaamheden worden opgeleverd.

5. Meer- en minderwerk wordt schriftelijk vastgelegd en wederzijds geaccordeerd.

6. Wanneer de offerte niet wordt geaccepteerd, is van Esch gerechtigd de kosten die gemeoid zijn met het tot stand brengen van de offerte aan degene op wiens verzoek hij de offerte uitbracht in rekening te brengen, indien hij zulks voor het uitbrengen van de offerte heeft bedongen.

#### Artikel 4 – De overeenkomst

1. De overeenkomst tot het uitvoeren van werkzaamheden, alsmede de aanvulling en/of wijziging daarvan, komt tot stand door aanvaarding.

2. Schriftelijke aanvaarding geschiedt doordat:

• De opdrachtgever de offerte voor akkoord tekent;

• Een opdracht uitschrijft conform de door van Esch uitgebrachte offerte, waarin het offertenummer, de offertedatum en het offertebedrag vermeld staan en deze vervolgens overhandigt, dan wel terugstuurt aan van Esch, uiterlijk 30 kalenderdagen na de offertedatum, tenzij in de offerte anders is aangegeven.

3. De offerte wordt geacht ongewijzigd te zijn aanvaard, indien en op het moment dat de opdrachtgever en van Esch ermee instemmen, dan wel de opdrachtgever respectievelijk toestaat

dat met de uitvoering van de werkzaamheden wordt begonnen.

4. Van Esch is op geen enkele wijze gebonden aan hetgeen is vermeld in prospectussen, folders en/of publicaties, afbeeldingen en tekeningen. De daarin vermelde gegevens binden van Esch niet, tenzij dit schriftelijk bevestigd is.

#### Artikel 5 – Vertegenwoordiging van partijen

1. De opdrachtgever is gerechtigd één of meer vertegenwoordigers aan te wijzen om als zijn gemachtigde op te treden voor de desbetreffende overeenkomst, dan wel de als zodanig aangewezen persoon of personen door anderen te vervangen.

2. De opdrachtgever is gerechtigd één of meer personen aan te wijzen om de gemachtigde van de opdrachtgever bij te staan dan wel als zodanig aangewezen personen door anderen te vervangen.

3. De opdrachtgever stelt van Esch onverwijld schriftelijk in kennis van elke aanwijzing als bedoeld in de leden 1 en 2.

4. De gemachtigde van de opdrachtgever vertegenwoordigt de opdrachtgever voor zover de bevoegdheid daartoe uitdrukkelijk en schriftelijk aan van Esch is meegegeeld.

5. Het in lid 4 bepaalde laat onverlet dat de gemachtigde van de opdrachtgever in spoedeisende gevallen bevoegd is de opdrachtgever ook overigens te vertegenwoordigen.

6. Personen die zijn aangewezen om de gemachtigde van de opdrachtgever bij te staan, binden de opdrachtgever in zoverre het tegendeel niet uitdrukkelijk en schriftelijk vooraf aan van Esch is meegegeeld.

7. De volgens dit artikel bepaalde voor de opdrachtgever is tevens voor van Esch van toepassing.

#### Artikel 6 – Prijswijzigingen en kostenverhogende omstandigheden

1. Prijswijzigingen zoals, maar niet uitsluitend, volgend uit de CAO, de wet, het CBS, overmacht zoals genoemd in artikel '27 – Overmacht' of onvoorzien, en kostprijswijzigingen voortvloeiende uit kostenverhogende omstandigheden, geven van Esch recht op vergoeding en worden doorberekend aan de opdrachtgever.

2. Kostenverhogende omstandigheden zijn omstandigheden:

die van dien aard zijn dat bij het tot stand komen van de overeenkomst geen rekening behoeft te worden gehouden met de kans dat zij zich zouden voordoen; en;

- die van Esch niet kunnen worden toegerekend en

- die de kosten van de werkzaamheden verhogen

#### Artikel 7 – Wijzigingen in de overeenkomst

1. Wijzigingen in de voorwaarden van uitvoering dan wel in de overeenkomst, waaronder afwijkingen van deze algemene voorwaarden, worden schriftelijk overeengekomen en vastgelegd. Dit geldt niet voor de prijswijzigingen als genoemd in artikel prijswijzigingen en kostenverhogende omstandigheden.

2. Wijzigingen in de overeenkomst worden, wanneer daaruit een hogere prijs zou volgen, als meerwerk vastgelegd en, voor zover daaruit een lagere prijs zou volgen, als minderwerk. Meer- en minderwerk zullen, onverminderd de verplichting tot betaling van de hoofdsom, worden geoffreerd.

3. Indien in de overeenkomst de door de opdrachtgever verstrekte gegevens onjuist of onvolledig zijn en dus niet overeenstemt met de werkelijkheid wordt dit tevens in meerwerk of minderwerk vastgelegd.

4. Indien in de overeenkomst de door de opdrachtgever verstrekte gegevens onjuist of onvolledig zijn en dus niet overeenstemt met de werkelijkheid wordt dit tevens in meerwerk of minderwerk vastgelegd.

5. Meerwerk wordt berekend op basis van de waarde van prijsbepalende factoren die gelden op het moment dat het meerwerk wordt verricht. Minderwerk wordt verrekend op basis van de waarde van de prijsbepalende factoren die golden op het moment van het sluiten van de overeenkomst.

6. Het is van Esch toegestaan bij de uitvoering van de werkzaamheden af te wijken van een eerder uitgebracht advies, verstrekt plan of tekening, aangezien dit advies, verstrekt plan of tekening een uitvoeringsplan is dat opgesteld is voor aanvang van de werkzaamheden en tijdens de werkzaamheden het soms dienstig kan zijn wijzigingen door te voeren. Dit zonder afbreuk te doen aan de afgesproken verplichtingen volgens de overeenkomst.

7. Bij overschrijding van de bedragen van de stelposten, zullen de kosten als meerwerk worden vastgelegd. Ten aanzien van iedere stelpost wordt in de overeenkomst vermeld waarop deze betrekking heeft. Bij de ten laste van stelposten te brengen uitgaven wordt gerekend met de aan van Esch berekende prijzen respectievelijk de door haar gemaakte kosten, te verhogen met een aannemersvergoeding van 10%.

8. Bij overschrijding van de normale arbeidstijden op werkdagen, bij arbeid op zaterdag en op zon- en feestdagen, dit alles op verzoek van de opdrachtgever, zal van Esch een toeslag op de overeengekomen prijzen in rekening brengen, welke evenredig is met de extra hieruit voortvloeiende kosten. De kosten zullen als meerwerk worden vastgelegd.

#### Artikel 8 – Vergunningen en ontheffingen

1. De opdrachtgever moet ervoor zorgen dat alle vergunningen, ontheffingen, beschikkingen, toestemmingen die noodzakelijk zijn om de werkzaamheden uit te voeren tijdig en met de juiste inhoud verkregen zijn. Indien niet het geval is het bepaalde in artikel overmacht van toepassing.

2. De opdrachtgever en van Esch kunnen onderling anders overeenkomen, mits schriftelijk is vastgelegd.

3. Van Esch spant zich volgens lid 2 overeengekomen in om met bekwaame spoed en met inachtneming van het tijdstip dat is vastgelegd in de overeenkomst de vergunningen, ontheffingen, beschikkingen en toestemmingen te verkrijgen. De opdrachtgever is verplicht, voor zover dat in zijn vermogen ligt, van Esch de medewerking te verlenen die noodzakelijk is voor het verkrijgen van die vergunningen, ontheffingen, beschikkingen of toestemmingen.

4. De opdrachtgever is aansprakelijk voor de gevolgen van het ontbreken van in lid 1 bepaalde en benodigde vergunningen, ontheffingen, beschikkingen en toestemmingen.

#### Artikel 9 - Ontwerpen

1. De opdrachtgever is bevoegd om te toetsen of de kwalificaties van leveranciers die van Esch wil inschakelen voor de ontwerpwerkzaamheden, en de uit ontwerpwerkzaamheden voortkomende ontwerpdocumenten voldoen aan de eisen die voortvloeien uit de overeenkomst.

2. De opdrachtgever dient bij het uitoefenen van zijn toetsingsbevoegdheid de werkzaamheden zo min mogelijk te verstoren.

3. De opdrachtgever is niet verplicht gebruik te maken van zijn toetsingsbevoegdheid van lid 1. Het is aan hem te bepalen of en hoe hij die toetsingsbevoegdheid gedurende de werkzaamheden uitoefent. Niettemin rust op de opdrachtgever de verplichting van Esch schriftelijk en binnen bekwaame tijd te informeren, indien hij een tekortkoming van van Esch daadwerkelijk heeft opgemerkt of zich daarvan bewust moet zijn geweest.

#### Artikel 10 – Verplichtingen opdrachtgever

1. Van Esch mag uitgaan van de juistheid en volledigheid van de door de opdrachtgever verstrekte gegevens. Schade voortvloeiend uit onjuistheid of onvolledigheid van deze gegevens komt voor rekening van de opdrachtgever.

2. De opdrachtgever is verplicht onderzoek te plegen naar en van Esch schriftelijk in te lichten

omtrent alle omstandigheden, waaronder de ligging en aanwezigheid van obstakels, kabels, leidingen en overige aanwezige belemmeringen en risico's zoals de toestand van de bodem en (grond)waterstand, risico's voor derden (spuitwerkzaamheden e.d.), perceelsbeperkingen (waterwingebied, natuurbeschermingsgebied e.d.). Dit omvat tevens aanvullende informatie betreffende de ligging van zelf gelegde kabels en leidingen, die niet zichtbaar zijn op de graafmeldingen (KLIC-melding).

3. De opdrachtgever is tevens verantwoordelijk voor het aanleveren van gegevens over de (milieu) kwaliteit van de door van Esch te ontgraven of te bewerken bodems, dan wel van het door van Esch te vervoeren materiaal.

4. De opdrachtgever dient in geval van werkzaamheden waarbij ondergrondse obstakels geraakt kunnen worden, ten minste vijf werkdagen voor aanvang van de werkzaamheden een graafmelding (KLIC-melding) uit te (laten) voeren. De opdrachtgever dient er zelf op toe te zien dat alle betrokken kabel- en leidingbeheerders reageren. De opdrachtgever stelt van Esch de resultaten van dit onderzoek ter hand voor aanvang van de werkzaamheden.

5. Indien de opdrachtgever niet heeft voldaan of kan voldoen aan het gestelde in de leden 1, 2, 3 en 4, dient hij dit onmiddellijk, doch uiterlijk vijf werkdagen voor aanvang van de overeenkomst, aan van Esch schriftelijk aan te geven. Van Esch zal in dat geval zelf het benodigde onderzoek instellen. De kosten van bemonstering en analyses van te ontgraven, te vervoeren, te bewerken of te storten materialen zullen als meerwerk worden vastgelegd en voor rekening van de opdrachtgever zijn. De kosten voor graafmeldingen e.d. zijn tevens voor rekening van de opdrachtgever en zullen als meerwerk worden vastgelegd.

6. Indien de opdrachtgever niet in de vorige leden bedoelde informatie heeft verschaft, dan wel niet aan de in leden bedoelde verplichting heeft voldaan, vrijwaart hij van Esch voor alle schade die voort kan vloeien uit het raken of beschadigen van ondergrondse obstakels door van Esch in de ruimste zin des woords, alsmede de daaruit voortvloeiende gevolgschade.

7. De opdrachtgever is verplicht alle beaelden weg te nemen, hieronder valt tevens door anderen uit te voeren werkzaamheden, die niet tot de werkzaamheden van van Esch behoren en alle materialen waarvan in de overeenkomst is bepaald dat deze door of namens de opdrachtgever aan van Esch ter beschikking zullen worden gesteld door de opdrachtgever, alsmede van Esch in te lichten omtrent alle omstandigheden welke tot gevolg hebben of kunnen hebben dat van Esch niet in staat is de opdracht in de in artikel termijn van uitvoering bedoelde termijn van uitvoering zo snel en goed mogelijk, alsmede zonder schade uit te voeren. Indien dit niet de situatie blijkt te zijn is bepaalde in artikel overmacht van toepassing.

8. De opdrachtgever draagt ervoor zorg dat van Esch tijdig kan beschikken over:

- Het gebouw, het terrein of het water waarin of waarop de werkzaamheden moet worden uitgevoerd.

- Over voldoende gelegenheid voor aanvoer, opslag en/of afvoer van materialen e.d..
- Over aansluitingsmogelijkheden voor elektrische machines, verlichting, verwarming, gas en water. Waarbij de benodigde elektriciteit, gas en water voor rekening zijn van de opdrachtgever.

9. De opdrachtgever is gehouden de schade ontstaan door niet naleving van de in het voorgaande leden 7 en 8 bedoelde verplichtingen, door hem aan van Esch veroorzaakt, te vergoeden. Waarbij de nieuwe uitvoering van de werkzaamheden geschiedt wanneer de planning van van Esch dit toelaat.

10. Indien door de opdrachtgever aangeleverde materialen op enigerlei wijze vervuild blijken te zijn, waardoor van Esch extra kosten moet maken, worden deze kosten als meerwerk vastgelegd en komen voor rekening van de opdrachtgever.

11. Door de opdrachtgever aangedragen of in opdracht van de opdrachtgever af te voeren materialen zoals grond en afval e.d. blijven eigendom en dus voor verantwoordelijkheid, rekening en risico van de opdrachtgever.

12. Het is de opdrachtgever niet toegestaan om vóór de oplevering van het werk zelf, dan wel door derden, werkzaamheden uit te (laten) voeren aan het werk, behoudens toestemming van Van Esch.

Het is de opdrachtgever niet toegestaan om zijn rechtsverhouding tot van Esch over te dragen aan een derde tenzij met medewerking van Van Esch.

#### **Artikel 11 – Verplichtingen van van Esch**

1. Van Esch is verplicht om zich voor de aanvang van eventuele graafwerkzaamheden bij de opdrachtgever te informeren omtrent de aanwezigheid van bekabeling en leidingen e.d.. Dit ontslaat de opdrachtgever niet van zijn plicht volgens artikel verplichtingen opdrachtgever.

2. Van Esch is verplicht al datgene te doen wat naar de aard van de overeenkomst door de wet, de eisen van redelijkheid en billijkheid wordt geverd.

3. Behoudens hetgeen in de overeenkomst is bepaald, is van Esch verantwoordelijk voor zowel de kwaliteitsbeheersing van alle werkzaamheden als voor de kwaliteit van resultaten van werkzaamheden.

4. Van Esch is verplicht de werkzaamheden zodanig te verrichten dat de werkzaamheden op de in de overeenkomst vastgelegde datum van oplevering voldoen aan de uit de overeenkomst voortvloeiende eisen. Voldoen de werkzaamheden niet aan die eisen, dan is er bij leden 2, 3 en 4 sprake van een gebrek volgens artikel in gebreke blijven van van Esch.

5. Van Esch dient de werkzaamheden zodanig te verrichten dat de opdrachtgever noch derden nodeloos hinder hebben en dat schade aan persoon, goed of milieu zoveel mogelijk wordt beperkt.

6. Van Esch wordt geacht bekend te zijn met de voor de werkzaamheden van belang zijnde wettelijke voorschriften en beschikkingen van overheidswege, voor zover deze op 3 maanden voor de dag van de overeenkomst door beide partijen definitief is bevonden. De aan de naleving van deze voorschriften en beschikkingen verbonden gevolgen zijn voor haar rekening.

7. De gevolgen van de naleving van voorschriften van bijzondere aard zijn voor rekening van van Esch, tenzij redelijkerwijs moet worden aangenomen dat zij deze voorschriften niet behoefde te kennen. Alleen in het laatste geval heeft van Esch recht op kostenvergoeding en/of termijnverlenging.

8. Van Esch is verantwoordelijk voor orde, veiligheid en gezondheid op alle plaatsen waar door of namens haar werkzaamheden worden verricht conform het VCA-certificaat. Die verantwoordelijkheid omvat de veiligheid en gezondheid van al de werknemers, alle leveranciers die zij voor de nakoming van de overeenkomst aanwijst of inschakelt, de veiligheid en gezondheid van derden, alsmede de veiligheid van alle materialen die zij voor de nakoming van de overeenkomst gebruikt.

#### **Artikel 12 – Leveranties**

1. Alle leveranties door van Esch worden, behalve wanneer deze onderdeel vormen van de overeengekomen aanneemsom en dus in de prijs daarvan zijn inbegrepen, in rekening gebracht, onverminderd de verschuldigde vergoeding voor vervoer, verwerken en/of aanbrengen, verzekering en emballage.

2. Levering door van Esch geschiedt op de overeengekomen plaats en binnen de overeengekomen termijn.

3. De overeengekomen levertijden zijn voor van Esch niet fataal.

4. Tenzij anders overeengekomen is de opdrachtgever verplicht de order tot levering van materialen op de overeengekomen datum af te nemen.

5. Van Esch verplicht zich jegens de opdrachtgever om materialen te leveren van goede kwaliteit, in de juiste hoeveelheid en overeenkomstig de omschrijving als door partijen is overeengekomen conform artikel de overeenkomst.

6. Van Esch staat in voor de echtheid van de door haar geleverde materialen, conform de overeenkomst. Van Esch zal zo zorgvuldig mogelijk toezien op de kwalitatief goede samenstelling van de te leveren materialen, dit alles met inachtneming van de wettelijke bepalingen die hieraan zijn gesteld en afgestemd op de voor van Esch kenbare bestemming respectievelijk het gebruiksdoel. Voor aansprakelijkheid betreffende leveranties zie lid 11.

7. Van Esch stelt de opdrachtgever in de gelegenheid leveranties te keuren. De keuring dient te geschieden bij de aankomst hiervan op de overeengekomen plaats (eventueel op overeengekomen monsters) of bij de eerste gelegenheid daarna, mits in dat laatste geval de voortgang van de werkzaamheden niet in gevaar komt. Van Esch is bevoegd bij de keuring aanwezig te zijn of zich te doen vertegenwoordigen.

8. Betreffende de geleverde materialen draagt de opdrachtgever het risico van verlies en/of beschadiging vanaf het moment van aflevering.

9. Indien naar het oordeel van van Esch de uitvoering van de werkzaamheden ten gevolge van weer- en/ of tijdelijke terreinomstandigheden niet (tijdig) kan geschieden, heeft zij het recht – zonder dat dit de opdrachtgever recht geeft op vergoeding van schade – de werkzaamheden op te schorten totdat de omstandigheden, zoals hiervoor bedoeld, zijn geëindigd. Van Esch heeft daarbij dus tevens het recht de werkzaamheden verder uit te stellen, indien dit naar haar oordeel in het kader van bijvoorbeeld het aanslaan of hergroei van geleverd materiaal noodzakelijk is.

10. Voor de hergroei van geleverde en door haar verwerkte levende materialen gedurende het eerstvolgende groeiseizoen, wordt door van Esch ingestaan, mits verzorging aan haar is opgedragen, tenzij sprake is van uitzonderlijke weer- en/of terreinomstandigheden, dan wel (andere vormen van) overmacht volgens artikel overmacht. In die laatste gevallen zal de uitval tot maximaal 10% van de waarde van het betreffende goed door van Esch worden vergoed. De hoogte van het bedrag van het uitvalspercentage wordt bepaald door de hoogte van de totaalprijs van het in dit opzicht relevante geleverde materiaal.

11. De garantie op de door van Esch aan de opdrachtgever geleverde materialen strekt niet verder dan de door de leverancier aan van Esch verstrekte garantie, waarbij wordt verwezen naar de garantiecertificaten voor zover aanwezig. Van Esch is geen partij en zal desgewenst slechts bemiddeling verlenen bij de afwikkeling van de garantieclaim. Worden materialen zonder fabrieks- of importeursgarantie geleverd, dan blijft de aansprakelijkheid van van Esch beperkt tot het betreffende aankoopbedrag, onverlet het recht van van Esch de betreffende materialen te herstellen.

12. Niettemin rust op de opdrachtgever de verplichting van Esch schriftelijk en binnen bekwame tijd te informeren, indien hij een tekortkoming van van Esch daadwerkelijk heeft opgemerkt of zich daarvan bewust moet zijn geweest.

#### **Artikel 13 – Boomkwekerij van Esch**

1. Alle offertes (zogenaamde opties/ reserveringen) van de levende materialen van de boomkwekerij van van Esch zijn op voorbehoud van tussentijdse verkoop.

2. De overeenkomst volgens artikel 4 bevat de volgende gegevens:

- Duidelijke omschrijving van het te leveren levende materiaal, plantnaam en maat;
- Prijs, inclusief waarmerkingskosten.

3. Levering van de levende materialen geschiedt: af kwekerij, tenzij in de overeenkomst anders overeengekomen.

4. De datum van levering geschiedt op de datum overeengekomen volgens artikel de overeenkomst, tenzij er spraken is van overmacht dan is artikel overmacht van toepassing.

5. Indien volgens artikel de overeenkomst een bericht van afroep afgegeven dient te worden, dient dit door de opdrachtgever zo vroeg mogelijk te worden verzonden. De opdrachtgever geeft aan op welke datum de levende materialen afgehaald, of indien anders overeengekomen, geleverd kunnen worden.

6. Berichten van afroep worden schriftelijk gedaan.

7. Indien volgens artikel de overeenkomst op afroep wordt gekocht, wordt bij voorkeur aangegeven of het voor voorjaars- of najaarslevering is. De voor najaar gekochte levende materialen moeten vóór 15 december worden afgenomen. De voor voorjaarslevering gekochte levende materialen moeten als volgt worden afgenomen:

- Wortelgoed vóór 15 april;

- Pot- en containerplanten vóór 15 mei; materialen die tussen 15 mei en 1 juni visueel aantrekkelijk kunnen zijn, vóór 1 juni;
- Overige planten vóór 1 mei.

8. Levende materialen van de kwekerij van van Esch worden verkocht conform het keuringselement van Naktuinbouw.

9. Levende materialen van de kwekerij van van Esch worden losse wortel verkocht, tenzij volgens artikel de overeenkomst anders overeengekomen is.

10. Diktematen van stambomen worden gemeten op één meter boven de wortelhals.

11. Wanneer etiketten zijn voorgeschreven, worden de kosten alsmede de kosten van gaaslappen, draadkorven, pot of container, in de prijs inbegrepen.

12. Het risico voor de levende materialen, al dan niet winterhard, gaat over op de opdrachtgever:

- Vanaf het moment van aflevering op het terrein van de opdrachtgever, indien is overeengekomen, dat van Esch het vervoer regelt;

- Vanaf het moment van aflevering aan de opdrachtgever op het transportmiddel, indien is overeengekomen dat de opdrachtgever voor het vervoer van de levende materialen zal zorgen;

- Indien van Esch op verzoek van de opdrachtgever levende materialen op een overslagterrein aflevert, staan de levende materialen op dit terrein voor risico van de opdrachtgever.

13. Van Esch aanvaardt geen aansprakelijkheid voor de hergroei of bloei van de geleverde levende materialen. Tenzij zoals in artikel leveranties overeengekomen is dat van Esch de verzorging van de levende materialen uitvoert.

#### **Artikel 14 – big bags**

1. Voor de levering van materialen middels big-bags gelden de prijzen zoals deze gehanteerd worden op het bedrijventerrein van Van Esch (afhaal) tenzij expliciet anders is overeengekomen.

2. Indien wachttijd veroorzaakt door opdrachtgever meer dan 10 minuten betreft, wordt deze doorberekend.

3. Loslocatie is goed bereikbaar, vrij toegankelijk en bereikbaar met een vrachtwagen.

4. Het is van Esch toegestaan big bags te leveren in deelpartijen.

#### **Artikel 15 – verhuur**

1. De huurperiode vangt aan op de datum en tijdstip zoals is overeengekomen.

2. De huurperiode kan alleen schriftelijk worden verlengd.

3. Alle door van Esch in verband met de verhuur ter beschikking gesteld materieel zijn en blijven haar eigendom.

4. Gedurende de tijd dat het materieel in verband met de verhuur aan de opdrachtgever ter beschikking is gesteld, komt het materieel voor rekening en risico van de opdrachtgever. De opdrachtgever is gedurende die periode gehouden als een goed huisvader te zorgen voor het

materieel en is gehouden om alle schade, waaronder begrepen graffiti en vervuiling, ontstaan aan het materieel tot het moment waarop het materieel is getoernd aan Van Esch te vergoeden ook al is de schade niet door de opdrachtgever veroorzaakt..

5. Het is de opdrachtgever niet toegestaan om veranderingen, reclame en/of propaganda aan materieel aan te brengen.

6. Containers en overige inzamelmiddelen welke in verband met de verhuur aan de opdrachtgever ter beschikking zijn gesteld mogen uitsluitend gebruikt worden voor de overeengekomen afvalstoffen.

7. Van Esch is ten te allen tijde gerechtigd het materieel te inspecteren.

8. De opdrachtgever is verplicht het materieel deugdelijk te verzekeren tegen risico's van diefstal, verduistering, brand en beschadiging.

9. Eventueel verlies, schade en/of storing aan materieel dient binnen 24 na het verlies en/of ontstaan van de schade/storing of de ontdekking ervan schriftelijk aan van Esch gemeld te worden.

10. Beschadigd materieel en/of storingen aan het materieel worden uitsluitend door van Esch hersteld dan wel vervangen voor rekening van opdrachtgever. Tenzij de schade/storing het gevolg is van normale slijtage of is ontstaan door toedoen van van Esch zelf.

11. Wachttijden buiten schuld van van Esch en tevergeefs gemaakte transportkosten komen volledig voor rekening van de opdrachtgever.

12. Het is opdrachtgever niet toegestaan het materieel naar een andere locatie te (doen) brengen dan die waar deze door van Esch zijn afgeleverd.

13. Opdrachtgever is verboden om het materieel onder te verhuuren of anderszins aan een of meerdere derden geheel of gedeeltelijk in gebruik te geven.

14. Opdrachtgever is verboden de container/het inzamelmiddel door derden te (laten) ledigen.

15. Opdrachtgever is vóór aanvang van de werkzaamheden verplicht om aan van Esch een duidelijke schriftelijke omschrijving van de aard, de herkomst, de eigenschappen en de samenstelling alsook de gevarenklassen van de afvalstoffen te verstrekken.

16. Opdrachtgever staat jegens van Esch in voor de juistheid en volledigheid van de omschrijving van de door hem aangeboden afvalstoffen, alsmede dat de aldus aangeboden afvalstoffen overeenstemmen met de daarbij behorende overeenkomst.

17. De afvalstoffen dienen zodanig te worden aanboden door opdrachtgever dat verlies, morsen of wegwaaien van de afvalstoffen wordt voorkomen, dat geen hinder, gevaar, schade of letsel voor van Esch of derden wordt veroorzaakt en dat aan vervoer op de openbare weg kan worden deelgenomen. Opslag dient zodanig te geschieden, dat nimmer enig materiaal buiten de container/het inzamelmiddelen uit steekt of vanaf kan vallen.

18 In geval de container/het inzamelmiddel naar de mening van van Esch verkeerd is beladen of is overbeladen, beladen is met andere afvalstoffen dan is overeengekomen, de afvalstoffen niet beantwoorden aan de door de opdrachtgever verstrekte omschrijving en/of acceptatievoorwaarden, het transport van de afvalstoffen in strijd is met eisen op grond van de vervoersreggeving en/of indien het inzamelen of transport een gevaar voor zaken, mensen of milieu oplevert c.q. op kan leveren, is van Esch gerechtigd de container/het inzamelmiddel niet te ledigen, de afvoer van de container/het inzamelmiddel en/of de afvalstoffen te weigeren en/of de container/het inzamelmiddel en/of de afvalstoffen retour te zenden aan opdrachtgever. Eventuele schade (kosten en/of boetes daaronder inbegrepen) als gevolg van het in dit lid bepaalde, met inbegrip van sorteerkosten wanneer de container/het inzamelmiddel andere afvalstoffen bevat dan is overeengekomen en de container/het inzamelmiddel wel wordt geleid/opgehaald is voor rekening van de opdrachtgever. Opdrachtgever zal van Esch, diens werknemers en door van Esch ingeschakelde derden vrijwaren van enige aanspraken in dit verband.

#### Artikel 16 – Openbare weg

1.De opdrachtgever dient zorg te dragen voor het schoonmaken en schoonhouden van de openbare weg voor, tijdens en na werkzaamheden waarbij de openbare weg gebruikt wordt voor de werkzaamheden. Wanneer hij dit niet doet terwijl wel overeengekomen, is hij gehouden dit van Esch voor aanvang van de werkzaamheden schriftelijk mede te delen.

2. Van Esch is te allen tijde bevoegd zelf het schoonmaken en schoonhouden van de openbare weg ter hand te nemen. De kosten die zij hiervoor maakt worden als meerwerk vastgelegd en in rekening gebracht bij de opdrachtgever, tenzij de opdrachtgever met van Esch overeenkomt dat de opdrachtgever voor deze werkzaamheden zorg draagt.3. Van Esch draagt zorg voor plaatsing van waarschuwingsborden indien de veiligheidsomstandigheden dit vereisen en is gerechtigd de kosten als meerwerk vast te leggen en in rekening te brengen bij de opdrachtgever, tenzij anders is overeengekomen.

#### Artikel 17: inschakeling derden

Leveringen, diensten en of werkzaamheden mogen te allen tijde door derden worden verricht.

#### Artikel 18 – Termijn van uitvoering

1. Van Esch voert de werkzaamheden uit op de wijze en gedurende een binnen de overeengekomen termijn gelegen tijd, welke haar, rekening houdende met de belangen en voor zoveel mogelijk met de desbetreffende wensen van de opdrachtgever, daartoe geschikt voorkomen. Het tijdstip van de uitvoering van de werkzaamheden wordt door van Esch tijdig aan de opdrachtgever medegedeeld, indien niet volgens artikel 4 overeengekomen.

2. Overeengekomen termijnen zijn nimmer fatale termijnen, tevens volgens artikel overmacht, en geven in geen geval recht op schadevergoeding, tenzij dit schriftelijk is overeengekomen.

3. Indien volgens lid 2 overeengekomen wordt geen boete opgelegd wegens overschrijding van een mijlpaaldatum, indien er voor zover deze overschrijding het gevolg is van overschrijding van een eerdere mijlpaaldatum waarvoor reeds een boete is opgelegd, mits de bedoelde data met elkaar in verband staan.

4. Betaling van de in de overeenkomst vastgelegde prijs geschiedt op basis van een door van Esch opgestelde factuur.

#### Artikel 19 – Oplevering

1. Onder oplevering van aangenomen werk wordt verstaan de feitelijke oplevering aan de opdrachtgever. Het werk ofwel de werkzaamheden worden als geheel opgeleverd beschouwd wanneer:

- Van Esch schriftelijk aan de opdrachtgever heeft meegedeeld dat het werk geheel is uitgevoerd en de opdrachtgever niet binnen 7 kalenderdagen na de mededeling schriftelijk kenbaar heeft gemaakt of het werk al dan niet is goedgekeurd;
- De opdrachtgever het werk heeft goedgekeurd;
- Verder wordt het werk als opgeleverd beschouwd wanneer de opdrachtgever het werk (opnieuw) in gebruik neemt, met dien verstande dat door ingebruikneming van een gedeelte van het werk, dat gedeelte als opgeleverd wordt beschouwd;
- De opdrachtgever het werk niet goedkeurt op grond van kleine gebreken of ontbrekende onderdelen die binnen 30 kalenderdagen kunnen worden hersteld of nageleverd en die ingebruikname van het werk niet in de weg staan.

2. Keurt de opdrachtgever het werk niet goed, dan is hij verplicht dit onder opgave van redenen schriftelijk kenbaar te maken aan van Esch.

3. Keurt de opdrachtgever het werk niet goed, dan zal hij van Esch in de gelegenheid stellen het werk opnieuw op te leveren, hij dient van Esch hierbij een redelijke termijn te gunnen. De bepalingen van dit artikel zijn daarop opnieuw van toepassing.

4. Voordat het werk voltooid is of een onderdeel van het werk voltooid is, kan de opdrachtgever het werk of een onderdeel daarvan in gebruik nemen of doen nemen, mits dat een voldoende voortgang van het werk niet in gevaar brengt. De opdrachtgever gaat hiertoe niet over dan nadat hij dit schriftelijk aan van Esch heeft meegedeeld. Schade die door de ingebruikneming aan het werk ontstaat, komt voor rekening van de opdrachtgever.

#### Artikel 20 – Transport

1. Tenzij schriftelijk anders overeengekomen, worden alle materialen vervoerd voor risico van van Esch met uitzondering van risico's in artikel verplichtingen opdrachtgever en leveranties. Van Esch is verplicht de ontvangen materialen ter bestemming af te leveren in de staat, waarin zij deze heeft ontvangen.

2. Bij transportdiensten eindigt de zorg voor de te vervoeren materialen op het moment van aflevering ter bestemde plaatsen c.q. de plaats waar de materialen zullen worden doorgevoerd aan derden.

3. De aansprakelijkheid van van Esch zal ingeval van transport nimmer verder strekken dan vergoeding van schade aan de vervoerde materialen zelf tot een maximum van het factuurbedrag. Van Esch is van iedere aansprakelijkheid ontheven zodra voor goede ontvangst is getekend. In geval van schadeclaims zal opdrachtgever c.q. geadresseerde moeten aantonen dat de schade tijdens het transport is ontstaan.

4. De afzender/ontdoener is verplicht:

a. De vervoerder omtrent de zaken alsmede omtrent de behandeling daarvan tijdig al die opgaven te doen, waartoe hij in staat is of behoort te zijn, en waarvan hij weet of behoort te weten, dat zij voor de vervoerder van belang zijn, tenzij hij mag aannemen dat de vervoerder deze gegevens kent;

b. De overeengekomen zaken op de overeengekomen plaats, tijd en wijze en vergezeld van de vrachtbrief en de door de wet van de zijde van de afzender/ ontdoener overigens documenten ter beschikking van de vervoerder te stellen;

c. de overeengekomen zaken in of op het voertuig te laden, te stuwen en te doen lossen, tenzij partijen anders overeenkomen of uit de aard van het voorgenomen vervoer, in aanmerking genomen de te vervoeren zaken en het ter beschikking gestelde voertuig, anders voortvloeit.

5. De afzender/ontdoener kan zich niet door een beroep op welke omstandigheid dan ook aan de in lid 4 onder de genoemde verplichtingen onttrekken en de afzender/ontdoener is verplicht de vervoerder de schade te vergoeden die door het niet nakomen van de genoemde verplichtingen ontstaat.

6. De afzender/ontdoener is verplicht de vrachtbrief volgens de daarop voorkomende aanwijzingen volledig en naar waarheid in te vullen en hij staat op het ogenblik van de ter beschikkingstelling van de zaken in voor de juistheid en volledigheid van de door hem verstrekte gegevens.

7. De vrachtbrief levert bewijs, behoudens tegenbewijs, van de voorwaarden de overeenkomst en de partijen bij de overeenkomst, van de inontvangstneming van de zaken en hun verpakking in uiterlijk goede staat, van het gewicht en van het aantal zaken. Indien de vervoerder geen redelijke middelen ter beschikking staan op de juistheid van vermeldingen bedoeld in het vorige lid te controleren, levert de vrachtbrief geen bewijs van die vermeldingen.

8. Bij transportdiensten eindigt de zorg voor de te vervoeren materialen op het moment van aflevering ter bestemde plaatsen c.q. de plaats waar de materialen zullen worden doorgevoerd aan derden.

9. De aansprakelijkheid zal ingeval van transport nimmer verder strekken dan vergoeding van schade aan de vervoerde materialen zelf tot een maximum van het factuurbedrag. Iedere aansprakelijkheid wordt ontheven zodra voor goede ontvangst is getekend. In geval van schadeclaims zal opdrachtgever c.q. geadresseerde moeten aantonen dat de schade tijdens het transport is ontstaan.

10. Leveren geschiedt op de overeengekomen plaats en binnen de overeengekomen termijn.

11. De overeengekomen levertijdens zijn niet fataal.

#### Artikel 21 – Betaling

1. Facturen dienen door de opdrachtgever te zijn betaald binnen 30 kalenderdagen na factuurdatum en op de wijze in de overeenkomst aangegeven, tenzij partijen schriftelijk anders overeenkomen. Verrekening in welke vorm dan ook wordt nadrukkelijk uitgesloten.

2. Als betaling in termijnen is overeengekomen, moet de opdrachtgever betalen volgens de termijnen en de percentages, zoals deze in de overeenkomst zijn vastgesteld en bepaald in artikel termijn van uitvoering.

3. De opdrachtgever vergoedt van Esch de over de overeenkomst verschuldigde omzetbelasting. Deze vergoeding van omzetbelasting geschiedt gelijktijdig met de aan haar te verrichten betalingen.

4. De opdrachtgever is in verzuim vanaf het tijdstip dat de overeengekomen betalingstermijn van 30 kalenderdagen is verstreken. Dit verzuim treedt in zonder nadere ingebrekestelling.

5. Over (het gedeelte van) de betaling die niet-tijdig is verricht, is de opdrachtgever aan van Esch wettelijke rente verschuldigd vanaf het verstrijken van de betalingstermijn tot aan de dag van de algehele voldoening. Indien na verloop van 14 dagen na de vervaldag nog geen betaling heeft plaatsgevonden, wordt de wettelijke rente met 2% verhoogd. De opdrachtgever is daarnaast buitengerechtelijke incassokosten verschuldigd vanaf het moment de opdrachtgever in verzuim is. Als de opdrachtgever rente- en/of buitengerechtelijke kosten verschuldigd is strekken gedane deelbetalingen in eerste plaats in mindering van de kosten, vervolgens in mindering van de verschenden rente en ten slotte in mindering van de hoofdsom en de lopende rente.

6. Bevrijdend betalen kan slechts op de door van Esch aangegeven wijze. Betaling aan derden, waaronder werknemers van Esch die daartoe bevoegd zijn, kan nimmer bevrijdend zijn.

7. Bij niet-tijdige betaling heeft van Esch het recht de nakoming van de overeenkomst voor bepaalde tijd op te schorten.

8. In het kader van zekerheidsstelling voor het nakomen van verplichtingen door de opdrachtgever, mag van Esch vooruit factureren of voor aanvang van de werkzaamheden een gedeelte van de aanneemsom en/of verwachte kosten bij regiewerk factureren.

9. Van Esch kan te allen tijde het retentierecht inroepen.

10. Voor zover geen andere termijnen zijn overeengekomen dient bij aanneming van het werk dient betaling als volgt te gebeuren:

- 40% van de overeengekomen prijs bij opdracht;
- 40% van de overeengekomen prijs bij aanvoering van de materialen op het werk;
- 20% van de overeengekomen prijs bij oplevering.

**Artikel 22 – Afspraken door werknemers en leveranciers**

1. Afspraken of overeenkomsten met niet tot handelen bevoegde werknemers van van Esch of leveranciers binden deze laatste niet.
2. Als niet tot handelen bevoegde werknemers en leveranciers dienen in dit verband in ieder geval te worden beschouwd alle werknemers en leveranciers die geen procuratie hebben en niet zijn aangewezen van Esch te vertegenwoordigen volgens artikel vertegenwoordiging van partijen.

**Artikel 23 – Milieuaspecten bij uitvoering van werkzaamheden**

Van Esch zal zorgen voor een milieu hygiënisch verantwoorde verwijdering van het afval- en/of reststoffen die bij de uitvoering van haar werkzaamheden vrijkomen. De kosten die hieruit voortvloeien, zijn voor rekening van de opdrachtgever volgens artikel 10- verplichtingen opdrachtgever.

**Artikel 24 – Eigendom**

1. Alle geleverde materialen blijven eigendom van van Esch, zolang deze niet geheel zijn betaald door de opdrachtgever.
2. Voor zover het eigendomsvoorbehoud van van Esch op de geleverde materialen door zaakvorming of anderszins teniet gaat, behoudt van Esch zich het recht van een bezitloos pandrecht voor op een zaak, tot zekerheidsstelling van al hetgeen de opdrachtgever aan van Esch verschuldigd is of zal worden, uit welke hoofde dan ook. De opdrachtgever dient op eerste verzoek van van Esch een bezitloos pandrecht op deze zaak te vestigen.
3. De opdrachtgever zal zich onthouden van schending van intellectuele en industriële eigendomsrechten of andere rechten van van Esch.
4. Van Esch behoudt zich, tenzij uitdrukkelijk anders overeengekomen, alle intellectuele eigendomsrechten voor op alle verstrekte ontwerpen, afbeeldingen, tekeningen, schetsen, knowhow, begrotingen, staat van hoeveelheden e.d. zonder schriftelijke toestemming van van Esch is het verboden auteursrechtelijk beschermde werken te veelevoudigen, openbaar te maken, te exploiteren, te gebruiken of tentoon te stellen. Zo berusten de auteursrechten hiervan bij van Esch. De ontwerpen, afbeeldingen, tekeningen, schetsen e.d. dienen volgens lid 5 of indien nodig op eerste verzoek van van Esch, onverwijld teruggegeven te worden, onverminderd andere aan van Esch ten dienste staande wettelijke maatregelen tot waarborging van deze rechten.
5. Het is de opdrachtgever verboden materiaal van van Esch, waarop intellectuele eigendomsrechten -waaronder auteursrechten- rusten op enigerlei wijze te veelevoudigen, openbaar te maken, te exploiteren, te gebruiken of tentoon te stellen zonder toestemming van van Esch. Indien de opdrachtgever voor uitvoering van het werk niet aan van Esch wordt verstrekt zal, tenzij hierover een andere afspraak is gemaakt, de offerte compleet met ontwerpen, afbeeldingen, tekeningen e.d. binnen 14 kalenderdagen na datum van de beslissing aan van Esch retour worden gezonden. Aan de opdrachtgever is het zonder uitdrukkelijke en schriftelijke toestemming van van Esch/auteursrechtgebende niet toegestaan het ontwerp zelf of door derden uit te voeren of te laten uitvoeren.

**Artikel 25 – Onderhoudswerkzaamheden**

Overeenkomsten tot het verrichten van onderhoud worden aangegaan voor onbepaalde tijd, tenzij uitdrukkelijk schriftelijk anders is overeengekomen. Opzegging van deze overeenkomst kan, door beide partijen alleen geschieden per aangetekende brief of exploit gericht aan de wederpartij en met inachtneming van een opzegtermijn van drie maanden.

**Artikel 26 – Garantie**

Garantie wordt alleen verleend indien dit nadrukkelijk in de overeenkomst is overeengekomen.

**Artikel 27 – Overmacht**

1. Indien de overeengekomen werkzaamheden door overmacht tijdelijk, ten hoogste 90 kalenderdagen, niet of slechts ten dele kunnen worden uitgevoerd, neemt van Esch contact op met de opdrachtgever om een regeling te treffen voor vervangende uitvoering.
2. Onder overmacht wordt in ieder geval verstaan de omstandigheid dat van Esch de werkzaamheden niet conform de overeenkomst kan uitvoeren omdat voorbereidende en/of andere werkzaamheden bij de opdrachtgever niet of niet tijdig zijn uitgevoerd, onder andere de vergunningen, ontheffingen e.d. volgens artikel 8. Tevens wordt onder overmacht verstaan: overheidsmaatregelen, bijzondere weersomstandigheden, stakingen, vervoersstremmingen, ziekte, onroer, molest, brand, waterschade, overstromingen, werkstakingen, bedrijfsbezetting, in- en uitvoerbelemmeringen, onlusten en/of oorlogen, defecten aan machinerieën, diefstal, storingen in de leveringen van energie en een toerekenbare tekortkoming in de nakoming en/of overmacht aan de zijde van die personen waarvan van Esch afhankelijk is voor de fabricage en/of levering van materialen e.d..
3. In geval van overmacht kunnen de levering- en andere verplichtingen van van Esch worden opgeschort. Indien deze periode, waarin door overmacht nakoming van deze verplichtingen van van Esch niet mogelijk is langer duurt dan 90 kalenderdagen, is van Esch bevoegd de overeenkomst te ontbinden zonder dat er in dat geval een verplichting tot schadevergoeding bestaat.
4. Indien bij het intreden van de overmacht van Esch al gedeeltelijk aan haar verplichtingen heeft voldaan, of slechts gedeeltelijk aan haar verplichtingen kon voldoen, is zij gerechtigd hetgeen zij reeds aan werkzaamheden heeft uitgevoerd afzonderlijk te factureren. De opdrachtgever is in dat geval gehouden deze factuur te voldoen al betrof het een afzonderlijk contract.

**Artikel 28 – In gebreke blijven van van Esch**

1. Indien van Esch haar verplichtingen ter zake van de aanvang of de voortzetting van de werkzaamheden niet nakomt, is de opdrachtgever verplicht gemotiveerd en binnen bekwame tijd schriftelijk aan te manen. In de aanmaning staat een redelijke termijn om de uitvoering van de werkzaamheden aan te vangen of voort te zetten.
2. Na herstel van de in lid 1 genoemde gebreken verzoekt van Esch schriftelijk om aanvaarding van de werkzaamheden.
3. Bij in gebreke blijven van de in lid 1 genoemde verplichtingen van de opdrachtgever, wordt van de opdrachtgever geacht de zaken als zodanig te accepteren.
4. Overige schriftelijke klachten betreffende de uitvoering van de werkzaamheden dienen tijdens of vóór oplevering van de werkzaamheden respectievelijk de laatste dag van uitvoering van werkzaamheden te zijn ontvangen, volgens in lid 1 bepaalde bekwame tijd en redelijke termijn.
5. De verplichting tot betaling door de opdrachtgever wordt door het indienen van een klacht niet opgeschort.
6. De desbetreffende goederen moeten tot onze beschikking blijven voor controle op de gestelde afwijking(en).
7. Klachten betreffende de uitvoering van de werkzaamheden zijn niet ontvankelijk indien de opdrachtgever niet de normale zorg in acht heeft genomen die bepaald is in lid 1, na beëindiging van de uitvoering van het werkzaamheden.

**Artikel 29 – Schorsing, contractbeëindiging in onvoltooid staat en opzegging**

1. De opdrachtgever is bevoegd de uitvoering van de werkzaamheden geheel of gedeeltelijk te

schorsen. Voorzieningen, die van Esch ten gevolge van de schorsing moet treffen, worden als meerwerk verrekend. Schade die van Esch ten gevolge van de schorsing lijdt, dient haar te worden vergoed.

2. Indien gedurende de schorsing schade aan het werk ontstaat, is van Esch verplicht:

- In overleg met de opdrachtgever passende maatregelen te nemen om schade te voorkomen en te beperken die aan het werk zou kunnen ontstaan;
- Na te laten wat schade aan het werk zou kunnen veroorzaken of wat de latere voortzetting van het werk ofwel de werkzaamheden zou kunnen bemoeilijken.

Indien van Esch ten gevolge van de schorsing voorzieningen moet treffen, komen de kosten ter rekening van de opdrachtgever.

3. Indien de schorsing langer dan 14 kalenderdagen duurt, kan van Esch bovendien vorderen, dat haar een evenredige betaling voor het uitgevoerde gedeelte van de werkzaamheden en de verdere gemaakte kosten worden gedaan. Daarbij wordt rekening gehouden met op het werk aangevoerde, nog niet verwerkte maar wel reeds door van Esch betaalde materialen e.d..

4. Indien de schorsing van de werkzaamheden langer dan 30 kalenderdagen duurt, is van Esch bevoegd het werk in onvoltooid staat te beëindigen. In dat geval dient overeenkomstig het volgende lid te worden afgerekend.

5. De opdrachtgever is te allen tijde bevoegd de overeenkomst geheel of gedeeltelijk op te zeggen. Van Esch heeft in dat geval recht op de aannemingsom, vermeerderd met de kosten die zij als gevolg van de niet voltooiing heeft moeten maken en verminderd met de haar door de beëindiging bespaarde kosten. Van Esch zendt de opdrachtgever een factuur van hetgeen de opdrachtgever ingevolge de opzegging verschuldigd is.

6. Van Esch heeft te allen tijde de bevoegdheid de overeenkomst tussentijds op te zeggen door middel van een schriftelijke mededeling aan de opdrachtgever mits met opgave van voldoende gewichtige redenen. Van een gewichtige reden is in ieder geval sprake in geval van overheidsmaatregelen van dien aard dat naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid ongewijzigde instandhouding van de overeenkomst niet kan worden verlangd of in geval de opdrachtgever niet over de vereiste vergunning beschikt. Hierbij geldt dat van Esch niet jegens de opdrachtgever of een derden enige schadevergoeding verschuldigd is en haar toekomstige rechten van onder meer schadevergoeding, boete en nakoming behoudt.

7. Van Esch heeft recht op een vergoeding van 10% van het resterende deel van de in de overeenkomst vastgelegde prijs, exclusief BTW, dat de opdrachtgever verschuldigd zou zijn geweest bij volledige uitvoering van de werkzaamheden en vergoeding van alle gemaakte en nog te maken kosten, voortvloeiend uit verplichtingen die van Esch op het tijdstip van beëindiging of opzegging reeds is aangegaan met het oog op de uitvoering van de overeenkomst.

8. De vordering tot betaling van al hetgeen verschuldigd is, is door van Esch in ieder geval onmiddellijk opeisbaar, wanneer de opdrachtgever in staat van faillissement wordt verklaard, surseance van betaling aanvraagt, zijn ondercuratelistelling wordt gevorderd, wanneer enig beslag op zaken van de opdrachtgever wordt gelegd en bij overlijden van de opdrachtgever, dan wel bij liquidatie of ontbinding van de onderneming van de opdrachtgever of wanneer de wettelijke schuldsaneringsregeling van toepassing wordt verklaard.

9. Van Esch heeft het recht de nakoming van de overeenkomst voor onbepaalde tijd op te schorten in geval de opdrachtgever in staat van faillissement is verklaard, wanneer de wettelijke schuldsaneringsregeling van toepassing is verklaard, alsmede in geval de opdrachtgever een aanvraag tot surseance van betaling heeft ingediend. Tevens heeft van Esch in deze gevallen recht op ontbinding van de overeenkomst, onverminderd het recht van van Esch om schadevergoeding te vorderen.

**Artikel 30 – Aansprakelijkheid**

1a. Van Esch is slechts aansprakelijk voor de directe schade welke tijdens de uitvoering van de overeenkomst aan gebouw en inventaris, personen, of eigendommen van personen wordt toegebracht en die te wijten is aan nalatigheid, onvoorzichtigheid of verkeerde handelingen van van Esch, haar werknemers of haar eventuele leveranciers. Deze aansprakelijkheid reikt niet verder dan uit de wet voort zou vloeien. Van Esch is niet aansprakelijk voor indirecte of gevolgschade, zoals o.a. bedrijfsschade, stagnatieschade en gederfde winst.

1b. op de opdrachtgever rust overigens de plicht om binnen redelijke grenzen al die maatregelen te treffen die de schade (hadden) kunnen voorkomen of beperken.

- 1c. eventuele leveranciers nemen de verplichtingen, risico's en aansprakelijkheid volgens de overeenkomst over van van Esch.

2. Van Esch is met inachtneming van het in dit artikel bepaalde aansprakelijk voor schade ontstaan door/bij uitvoering van de overeenkomst tot maximaal het bedrag dat ter zake door de aansprakelijkheidsverzekeraar van van Esch wordt uitgekeerd, zulks met een maximum van €2.500.000,- per gebeurtenis.

3. Mocht van Esch aansprakelijk zijn volgens lid 1a en 1b en de verzekeringsmaatschappij van van Esch keert geen schade uit of het blijkt dat de schade niet gedekt is, dan is van Esch aansprakelijk voor de schade van 25% van de aanneemsom tot een maximum van €10.000,- per gebeurtenis.

4. De opdrachtgever vrijwaart van Esch, haar werknemers, haar leveranciers en andere door van Esch ingeschakelde (rechts)personen voor aansprakelen van derden, indien door hen schade is veroorzaakt doordat door of namens de opdrachtgever onvoldoende, onjuiste of onvolledige informatie is verstrekt die, indien deze informatie wel bij hen bekend was geweest, tot voorkoming of beperking van de schade had kunnen leiden.

5. Van Esch is niet aansprakelijk indien de schade is te wijten aan opzet, grove schuld of anderszins ernstig verwijtbaar handelen, dan wel onoordeelkundig of oneigenlijk gebruik van of namens de opdrachtgever.

6. Van Esch is niet aansprakelijk voor schade voortvloeiende uit verzakking van bodem/grond of teelaarde e.d. indien deze verzakking geen enkel verband houdt met het aanbrengen, de bewerking of verwerking van grond, bodem of teelaarde e.d..

7. Ten aanzien van leveranties van materialen als: zand, grond, teelaarde, grind en compost geldt dat van Esch niet, respectievelijk niet meer aansprakelijk gesteld kan worden indien in het kader van een normale op- of verwerking met bij de opdrachtgever aanwezige grond vermenging is opgetreden.

8. De opdrachtgever draagt de verantwoordelijkheid voor de door of namens hem voorgeschreven constructies en werkwijzen, daaronder begrepen de invloed, die daarop door de bodemgesteldheid wordt uitgeoefend, alsmede voor de door of namens hem gegeven orders en aanwijzingen.

9. Indien materialen e.d. of hulpmiddelen, die de opdrachtgever ter beschikking heeft gesteld, dan wel door hem zijn voorgeschreven, gebreken mochten hebben, is de opdrachtgever aansprakelijk voor de daardoor veroorzaakte schade.

10. Van Esch is bevoegd onderdelen van de werkzaamheden door derden ofwel leveranciers te laten verrichten. Niettemin blijft zij voor die onderdelen verantwoordelijk jegens de opdrachtgever. Aansprakelijkheid, risico en verplichtingen volgens de overeenkomst conform artikel de overeenkomst zijn overgedragen aan de leveranciers, tevens conform lid 1c.

11. Wanneer van Esch en de opdrachtgever van mening verschillen over de vraag of weer- en/of werkomstandigheden een negatieve invloed op het werk kunnen hebben, is van Esch gerechtigd het werk niet uit te voeren, zonder dat daaruit enige plicht tot schadevergoeding voortvloeit. Mocht van Esch het werk, op uitdrukkelijk verzoek van de opdrachtgever wel uitvoeren, dan is de

uitvoering van de werkzaamheden voor risico van de opdrachtgever en is de opdrachtgever nimmer gerechtigd tot enige schadevergoeding, mochten de werkzaamheden een negatief resultaat hebben.

**Artikel 31 – Zekerheidsstelling**

1. Van Esch en de opdrachtgever kunnen zekerheid stellen voor de nakoming van de verplichtingen met betrekking tot de overeenkomst. De zekerheid wordt gesteld in de vorm van een bankgarantie van een percentage van de aanneemsom.
2. Indien de opdrachtgever voornemens is de zekerheid in te roepen, geeft hij van Esch daarvan bij aangetekende brief kennis. De opdrachtgever is gerechtigd de zekerheid in te roepen met een geldige reden.
3. De zekerheid die is gesteld voor de nakoming van de verplichtingen met betrekking tot de overeenkomst, blijft van kracht tot en met de feitelijke datum van oplevering volgens artikel oplevering, met dien verstande dat, indien sprake is van kleine gebreken volgens artikel oplevering, de zekerheid van kracht blijft tot het tijdstip waarop van Esch deze gebreken heeft hersteld.
4. Indien van Esch voornemens is de door de opdrachtgever gestelde zekerheid van het nakomen van de betalingsplicht in te roepen, geeft zij de opdrachtgever daarvan schriftelijk kennis.

**Artikel 32 – Promotie**

De opdrachtgever en van Esch hebben beide het recht om, na onderling overleg, op schuttingen en afasteringen, die dienen ter afsluiting van het werk of het werkterrein, alsmede elders op het werkterrein of aan het werk promotionele uitingen of andere kennisgevingen aan te brengen.

**Artikel 33 – Onmogelijkheid van uitvoering**

Indien de uitvoering van de werkzaamheden onmogelijk wordt doordat de plaats van uitvoering waarop of waaraan het werk moet worden uitgevoerd tenietgaat of verloren raakt zonder dat dit aan van Esch kan worden toegerekend, is deze gerechtigd tot een evenredig deel van de overeengekomen prijs op grondslag van de verrichte arbeid en gemaakte kosten te factureren aan de opdrachtgever volgens artikel schorsing contractbeëindiging in onvoltooide staat en opzegging. In geval van opzet of grove schuld van de opdrachtgever heeft van Esch recht op een bedrag berekend overeenkomstig artikel 29 leden 5 en 7.

**Artikel 34 – Geheimhouding**

1. De opdrachtgever houdt alle informatie geheim die hij, al dan niet rechtstreeks, van of over van Esch kent dan wel heeft leren kennen en waarvan vaststaat dat deze vertrouwelijk van aard is, dan wel waarvan hij de vertrouwelijkheid in redelijkheid behoort te onderkennen. Deze verplichting geldt niet, de bewijslast hiertoe rust bij de opdrachtgever, ten aanzien van informatie die:
  - Reeds bij de opdrachtgever bekend is, tenzij deze informatie onder geheimhouding is verstrekt;
  - Onafhankelijk van de verstrekende partij door de ontvangende partij rechtmatig is verzameld;
  - Bij het publiek bekend is.
2. De opdrachtgever mag door gezamenlijke ontwikkeling met van Esch verkregen of geproduceerde zaken nimmer zonder schriftelijke toestemming van van Esch ten behoeve van derden gebruiken.
3. De opdrachtgever mag zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van van Esch generlei vorm van publiciteit geven aan de uitvoering van de overeenkomst.

**Artikel 35 – Overdracht**

1. Van Esch is te allen tijde bevoegd haar rechtsverhouding (rechten en verplichtingen) uit de overeenkomst noch geheel noch ten dele over te dragen aan een derde, met voorafgaande toestemming van de opdrachtgever.
2. Het is de opdrachtgever zonder uitdrukkelijke schriftelijke toestemming van van Esch niet toegestaan om haar schulden aan van Esch, haar vorderingen op van Esch of haar rechtsverhouding tot van Esch over te dragen aan een derde.

**Artikel 36 – Conversie**

Indien enige bepaling van deze algemene voorwaarden nietig of vernietigbaar is, laat dit de geldigheid van de overige voorwaarden onverlet. Partijen worden geacht alsnog een wel rechtsgeldige bepaling overeen te komen die voor wat betreft inhoud en strekking zo nauw mogelijk aansluit bij die nietige of vernietigbare bepaling.

**Artikel 37 – Geschillenregeling**

1. Geschillen tussen van Esch en opdrachtgever worden beslecht bij de Raad van Arbitrage voor de bouw te Utrecht.
2. Partijen kunnen een andere wijze van geschilbeslechting overeenkomen. In geval het geschil wordt voorgelegd aan de Nederlandse rechter is uitsluitend de rechter in het arrondissement 's-Hertogenbosch bevoegd.
3. Op de verhouding tussen van Esch en de opdrachtgever is uitsluitend het Nederlands recht van toepassing. De toepasselijkheid van het Weens koopverdrag (Convention on the International Sale of Goods) is uitdrukkelijk uitgesloten.

**Artikel 38 – Slotbepaling**

De voorwaarden zijn vastgesteld door Holding Gebr. Van Esch B.V., alsmede J. van Esch B.V., Gebr. Van Esch Wegenbouw B.V. en Aannemingsmaatschappij A. van Casteren Tilburg B.V. en treden in werking per 1 augustus 2016. De voorwaarden zijn inzichtelijk op onze website: [www.jvaneschbv.nl](http://www.jvaneschbv.nl).