

Voorbeeld Lendersclausule CAR/EAR

Dit document bevat versie 2018 van de Voorbeeld Lendersclausule CAR/EAR.

De Voorbeeld Lendersclausule CAR/EAR is opgesteld door de Werkgroep Lendersclausule van het Verbond van Verzekeraars.

De Werkgroep wijst erop, dat de inhoud van de Voorbeeld Lendersclausule niet bindend is en het gebruik ervan wordt op generlei wijze aanbevolen. Verzekeraars zijn vrij om deze clausule niet te gebruiken dan wel een andere clausule of andere voorwaarden aan hun klanten aan te bieden.

Inhoudsopgave

Voorbeeld Lendersclausule CAR/EAR

Artikel 1. Definities

Artikel 2. Onderlinge verhoudingen

- 2.1 Andere verzekerden
- 2.2 Premiebetaling
- 2.3 Mededelingsplicht
- 2.4 Non-vitiation
- 2.5 Afstand van regres

Artikel 3. Primaire dekking

Artikel 4. Melding wijzigingen en omstandigheden tussen makelaar, financier(s) en facility agent

- 4.1 Melding door makelaar
- 4.2 Achterstand in premiebetaling
- 4.3 Schademelding
- 4.4 Adresgegevens
- 4.5 Verzekeringsdocumenten

Artikel 5. Aanwijzing betaaladres

Artikel 6. Geschillen

Toelichting bij Voorbeeld Lendersclausule CAR/EAR

Algemeen

Artikelsgewijze toelichting

VOORBEELD LENDERSCLAUSULE CAR/EAR

Deze clausule geldt met betrekking tot *[Projectomschrijving]*. Voor zover sprake mocht zijn van tegenstrijdigheden in de tekst van deze clausule en de overige van toepassing verklaarde verzekeringsvoorwaarden, aanvullende voorwaarden en clausules gaat deze clausule voor. Tenzij uit deze clausule uitdrukkelijk anders voortvloeit worden aan de financier(s), de security agent, de facility agent, de SPV en eventueel andere in deze clausule genoemde partijen niet méér rechten verleend dan de rechten die verzekeringnemer en verzekerden hebben op grond van de overige voorwaarden. Uitdrukkelijk wordt bepaald dat met deze clausule niet aanvullend het risico van terugbetaling van de lening wordt meeverzekerd (kredietrisico).

1. Definities

[in te vullen conform definities als opgenomen in de financieringsovereenkomst]

- 1.1 Financier**
Onder financier wordt verstaan *[Definitie financier]*.
- 1.2 Security agent**
Onder security agent wordt verstaan *[Definitie security agent]*.
- 1.3 Facility agent**
Onder facility agent wordt verstaan *[Definitie facility agent]*.
- 1.4 SPV**
Onder SPV wordt verstaan *[Definitie SPV]*.
- 1.5 Opdrachtgever**
Onder opdrachtgever wordt verstaan *[Definitie opdrachtgever]*.
- 1.6 Makelaar**
Onder makelaar wordt verstaan *[Definitie makelaar]*.
- 1.7 Gemeenschappelijke rekening**
Onder gemeenschappelijke rekening wordt verstaan *[Definitie gemeenschappelijke rekening]*.
- 1.8 Contract**
Onder contract wordt verstaan het contract tussen de SPV en zijn opdrachtgever *[Aanvullen gegevens contract]*.
- 1.9** *(facultatief) [Vrije tekst]*

2. Onderlinge verhoudingen

- 2.1 Andere verzekerden**
Andere verzekerden, naast de elders in de polis genoemde verzekerden, zijn:
 - 2.1.1** *(facultatief)* de financier(s), in die hoedanigheid;
 - 2.1.2** *(facultatief)* de security agent, in die hoedanigheid;
 - 2.1.3** *(facultatief)* de facility agent, in die hoedanigheid;
 - 2.1.4** *(facultatief)*, *[vrije tekst]*
 - 2.1.5** *(facultatief)* de bestuurders, vennoten en commissarissen van de onder lid/leden *[invullen]* genoemde verzekerden;
 - 2.1.6** *(facultatief)* de ondergeschikten van de onder lid/leden *[invullen]* genoemde verzekerden voor zover het werkzaamheden betreft die zij voor die verzekerden (in die hoedanigheid) hebben verricht.
- 2.2 Premiebetaling**
De verplichting tot betaling van de premies en kosten van de verzekering rust niet op de financier(s), de security agent, de facility agent, of hun bestuurders, vennoten en commissarissen of ondergeschikten, tenzij uit deze lendersclausule uitdrukkelijk anders voortvloeit.
- 2.3 Mededelingsplicht**
De mededelingsplicht bij het sluiten van een verzekering uit hoofde van art. 7:928 BW alsmede andere uit de polis voortvloeiende mededelingsplichten rusten niet op de financier(s), de security agent, de facility agent, of hun bestuurders, vennoten en commissarissen of ondergeschikten. Op schriftelijk verzoek van verzekeraars zullen/zal de financier(s) echter wel binnen een redelijke termijn alle relevante 'due diligence' rapporten die

ten behoeve van de financier(s) zijn opgesteld aan verzekeraars ter inzage geven. Verzekeraars zullen deze rapporten vertrouwelijk behandelen.

2.4 Non vitiation

Wanneer een verzekerde niet heeft voldaan aan zijn verplichtingen in het kader van de onderhavige verzekering, zal dit door verzekeraars, indien zij daardoor geheel of gedeeltelijk zijn ontheven van hun verplichting tot vergoeding van de schade ten opzichte van deze verzekerde, niet worden toegerekend aan de overige verzekerden. Dit ontslaat de overige verzekerden echter niet van hun eigen verplichtingen. De eerste volzin van dit artikel 2.4 heeft geen betrekking op de verplichting tot betalen van de premie (*facultatief*) en evenmin op verplichtingen voortvloeiend uit eventueel in de polis opgenomen specifieke aanvullende voorwaarden en clausules terzake van risico mitigerende maatregelen.

2.5 Afstand van regres

In afwijking van het bepaalde in artikel 7:962 BW nemen verzekeraars geen regres op de financier(s), de security- en de facility agent, de opdrachtgever, of hun bestuurders, vennoten, commissarissen of ondergeschikten, tenzij zij de schade hebben veroorzaakt met opzet in de zin van de verzekeringsvoorwaarden.

3. Primaire dekking

Deze verzekering biedt een primaire dekking. Artikel 7:961 BW en de eventueel in de verzekeringsvoorwaarden opgenomen samenloopregeling zijn derhalve niet van toepassing. Dit geldt echter niet in geval van samenloop met verzekeringen die specifiek voor het project zijn gesloten.

4. Melding wijzigingen en omstandigheden tussen makelaar, financier(s) en facility agent

4.1 Melding door makelaar

De makelaar zal financier(s) of facility agent zo spoedig mogelijk doch uiterlijk 14 dagen na ontvangst van het bericht van verzekeringnemer dan wel van verzekeraar (s) informeren over:

- tussentijdse beëindiging van zijn werkzaamheden voor de verzekeringnemer;
- het tussentijds beëindigen van de verzekering.
- wijziging in de verzekerde sommen, verzekerde partijen, verzekerde termijnen, uitsluitingen en eigen risico's voor zover deze ten nadele van verzekeringnemer en/of verzekerde zijn;
- wijzigingen in overige polisbepalingen voor zover deze ten nadele van verzekeringnemer en/of verzekerde zijn;
- opzegging van de verzekering door de Verzekeraar en/of de Verzekeringnemer.

De beëindiging of wijziging zal niet eerder plaatsvinden dan 45 dagen na ontvangst door financier(s) of facility agent van de mededeling van de makelaar.

4.2 Achterstand in premiebetaling

De makelaar zal de financier(s) of facility agent zo spoedig mogelijk informeren in geval van achterstand in de betaling van de premie. In geval van achterstand in de betaling van de premie zal de verzekering pas worden beëindigd nadat de makelaar de financier(s) of de facility agent over de achterstallige betaling heeft geïnformeerd en hen een termijn van 45 dagen heeft gegeven om zelf alsnog de verschuldigde premie te voldoen.

4.3 Schademelding

De financier(s), de facility agent, of hun bestuurders, vennoten en commissarissen of ondergeschikten zijn niet verplicht, maar wel gerechtigd een schade te melden onder de onderhavige verzekering. Een schademelding wordt geacht mede namens alle verzekerden te zijn gedaan. Indien de schade voor een schadegeval meer dan € [Bedrag] lijkt te bedragen zal de makelaar financier(s) of facility agent hiervan na de schadeaanmelding zo spoedig als redelijkerwijs mogelijk is op de hoogte stellen.

4.4 Adresgegevens

Voor de uitvoering van de verplichtingen uit deze clausule wordt als adres van de financier(s) en de facility agent aangehouden:

Adres en e-mailadres financier(s):
[Adres(sen) financier(s)]

Adres en e-mailadres facility agent:
[Adres facility agent]

4.5 Verzekeringsdocumenten

De makelaar zal de financier(s) of de facility agent op diens verzoek kopieën verstrekken van alle verzekeringsdocumenten.

(facultatief) De makelaar zal gedurende een periode van *[Aantal]* jaar alle verzekeringsdocumenten bewaren ten behoeve van de financier(s) en de facility agent.

5. Aanwijzing betalingsadres

Verzekeringnemer heeft zijn vorderingsrecht onder de verzekering met inachtneming van de betalingsverkeerregeling in de polisvoorwaarden verpand of gecedeerd dan wel anders overgedragen aan de financier(s). De verzekeraar en de makelaar zijn daarvan in kennis gesteld.

Bevrijdende betaling van door de verzekeraars aan (een) verzekerde(n) verschuldigde bedragen zal uitsluitend kunnen plaatsvinden via de makelaar op de gemeenschappelijke rekening. Per schadegeval zal maximaal € *[Bedrag]* via de makelaar bevrijdend aan de uitkeringsgerechtigde worden betaald.

Van deze regeling zijn uitgezonderd de gevallen waarin op grond van wet- en regelgeving rechtstreekse betaling aan een derde moet plaatsvinden.

Wijziging van het betalingsadres kan uitsluitend geschieden door de financier(s) of de security agent door middel van een aangetekende brief met ontvangstbevestiging aan de makelaar.

Met de inachtneming van de betalingsverkeerregeling in de polisvoorwaarden zijn eventuele beperkingen in de overige voorwaarden terzake van de mogelijkheid tot overdracht van rechten uit de verzekering hiermee terzijde gesteld.

6. Geschillen

Beslechting van geschillen voortvloeiende uit deze clausule is onderworpen aan het Nederlandse recht en de in de Nederlandse verzekeringspraktijk geldende gebruiken. Alle geschillen betreffende deze clausule zijn onderworpen aan de uitspraak van de rechter die in deze polis is aangewezen als bevoegde rechter.

Toelichting bij Voorbeeld Lendersclausule CAR/EAR

Algemeen

In verzekeringscontracten voor het verzekeren van projecten die gefinancierd worden op basis van 'project finance', oftewel 'non-recourse finance' constructies, zijn vaak zogenaamde lendersclausules opgenomen. In de praktijk ontstaan er vaak discussies over de inhoud van die lendersclausules. Om die reden heeft het Verbond van Verzekeraars de Werkgroep Lendersclausule opgericht, met als doel een voorbeeld voor een lendersclausule te ontwikkelen ten behoeve van CAR/EAR. Het gaat om een niet-bindend, louter indicatief model. Het staat partijen geheel vrij van het model af te wijken.

De achtergrond van het opnemen van lendersclausules in projectverzekeringspolissen is als volgt.

'Project finance' of 'non-recourse finance' structuren zijn projectfinancieringsconstructies waarbij het geïnvesteerd eigen en vreemd vermogen worden terugverdiend en betaald uit de inkomsten die worden gegenereerd door het project. De voorwaarde voor renderen en terugbetaling van het eigen en vreemd vermogen is dan ook een succesvolle realisatie en exploitatie van een project. Projecten die zich lenen voor deze wijze van financiering zijn projecten betreffende de ontwikkeling van duurzame zaken die langdurig, doorgaans gedurende een periode van twintig tot dertig jaar, inkomsten kunnen genereren uit exploitatie. Denk hierbij aan infrastructuur, gebouwen met een publieke functie of industriële objecten. Vaak worden hierover DBFM(O)-contracten gesloten tussen overheidsinstanties en speciaal voor het project opgerichte project BV's. Daarin worden de afspraken over de aan de project BV opgedragen onderdelen - ontwerp van het betrokken object (*design*), de bouw ervan (*build*), de financiering van het project (*finance*), onderhoud en beheer van het object nadat het is gerealiseerd (*maintain*), en bij huisvestingsprojecten: een stuk facilitaire dienstverlening na de bouw (*operate*) - integraal vastgelegd.

Financiers van 'non-recourse' gefinancierde projecten leunen voor de aflossing van de door hen verstrekte leningen in beginsel enkel op het project en de gerelateerde inkomsten, en hebben geen verhaal of onderpand op de activa van de achterliggende partijen. Daarom gebruiken zij de projectactiva, rechten en belangen als secundaire zekerheden en/of onderpand. In het verlengde van de projectactiva, vallen ook de projectverzekeringen onder de zaken die gelden als onderpand.

Vanwege de afhankelijkheid van financiers van de door de projectverzekeringen geboden zekerheid, stellen financiers in financiersovereenkomsten met betrekking tot projecten die gefinancierd worden op basis van 'project finance' ofwel 'non-recourse finance' constructies in de regel als eis aan de project BV dat aanvullende voorwaarden onderdeel uitmaken van verzekeringscontracten die de project BV afsluit voor het verzekeren van het betreffende project. Deze aanvullende voorwaarden zijn opgenomen in een zogenaamde lendersclausule. Een lendersclausule beoogt de financiers van deze projecten de mogelijkheid te bieden om bepaalde rechten te ontfangen aan de verzekeringen afgesloten ten behoeve van het project zonder daarbij afhankelijk te zijn van de medewerking van de verzekerden. De clausule regelt verplichtingen inzake de polis en het polisbeheer. Ook beoogt de clausule te voorkomen dat een bepaalde verzekerde de dekking voor andere verzekerden in gevaar kan brengen en/of om na een schadegeval voortzetting van een project zoveel mogelijk te waarborgen.

De reden dat er in de praktijk discussies ontstaan over de inhoud van de lendersclausule is dat deze clausule de rechten van de projectverzekeraars (aanzienlijk) inperken. Projectverzekeraars kunnen echter niet simpelweg weigeren om een lendersclausule in de polis op te nemen, omdat het te verzekeren project afhankelijk is van de financiering. Zonder financiering is er geen te verzekeren object. Partijen zullen dus moeten onderhandelen over een clausule die enerzijds de belangen van de financiers voldoende veiligstelt, maar anderzijds de rechten van de verzekeraars niet onredelijk vergaand inperkt. Teneinde dit onderhandelingsproces te faciliteren, heeft het Verbond van Verzekeraars gemeend er goed aan te doen deze voorbeeldclausule te ontwikkelen.

Artikelsgewijze toelichting

Hieronder volgt een artikelsgewijze toelichting op de voorbeeldclausule.

In de blokken bij de kopjes worden de relevante artikelen uit titel 7.17 van het Burgerlijk Wetboek genoemd.

In de voetnoten wordt verwezen naar gebruikelijke benamingen in Engelstalige *lenders clauses/ endorsements*.

Aanhef

In de aanhef is bepaald dat in geval van tegenstrijdigheden in de tekst van de lendersclausule en de overige voorwaarden die van toepassing zijn op de betreffende projectverzekering, de lendersclausule voorgaat.¹ Voorts is bepaald dat, tenzij uit de clausule uitdrukkelijk anders voortvloeit, aan de in de clausule genoemde partijen niet méér rechten worden verleend dan de rechten die verzekeringnemer en elders in de polis genoemde verzekerden hebben op grond van de overige voorwaarden. Uitdrukkelijk wordt bepaald dat met deze clausule niet aanvullend het risico van terugbetaling van de lening wordt meeverzekerd (kredietrisico).

Artikel 1. Definities

In artikel 1 worden de in de lendersclausule gebruikte begrippen gedefinieerd. De voorbeeldclausule geeft geen begripsomschrijvingen, maar laat het aan de partijen over om dit artikel in te vullen conform de definities zoals opgenomen in de financieringsovereenkomst.

Hieronder volgt een omschrijving van de verschillende begrippen. Het is echter goed mogelijk dat deze begrippen in bepaalde contracten anders worden weergegeven en/of geïnterpreteerd.

1.1 Financier

De financier of *lender* is de verstrekker van het vreemd vermogen voor het project.

1.2 Security agent

Ingeval van meerdere financiers, fungeert de security agent als aanspreekpunt. Hij is de vertegenwoordiger, of agent van de financiers en beheert de aan het project gerelateerde zekerheidsrechten. Hij administreert en handelt de executie van deze rechten af indien van toepassing.

1.3 Facility agent

De facility agent is de vertegenwoordiger of agent van de financiers die het vreemd vermogen vertrekken. De facility agent is belast met zaken zoals het administreren van de lening. Het vreemd vermogen wordt vaak verstrekt door een syndicaat van meerdere financiers. Eén van hen kan dan optreden als facility agent.

1.4 SPV²

De SPV of SPC (speciale project vennootschap) is een separate juridische entiteit (de 'project BV') die wordt opgezet voor de realisatie van het project. Aan deze entiteit worden alle financiële stromen en contracten van het project gekoppeld.

1.5 Opdrachtgever

De opdrachtgever is de overheidsinstantie die opdracht geeft voor het project.

1.6 Makelaar

De makelaar is de verzekeringstussenpersoon die door de SPV is ingeschakeld ten behoeve van het voor het project benodigde verzekeringen.

¹ *Override*

² *Special/single purpose vehicle/company*

1.7 Gemeenschappelijke Rekening³

Onder gemeenschappelijke rekening wordt verstaan een speciaal voor het project geopende bankrekening waarop de verzekeringspenningen bij een eventuele uitkering moeten worden betaald volgens het DBFM(O) contract.

1.8 Contract

Onder contract wordt verstaan het contract tussen de SPV en zijn opdrachtgever met betrekking tot het project, bijvoorbeeld een DBFM(O) contract.

Artikel 2. Onderlinge verhoudingen 7 928, 941, 945, 946, 947, 948, 957 BW

Dit artikel regelt de onderlinge verhouding tussen de verschillende betrokken partijen, zoals omschreven in de definities.

2.1 Andere verzekerden⁴

Artikel 2.1 bepaalt dat de financier(s), security agent (in hun respectieve hoedanigheden), alsmede hun bestuurders, vennoten, commissarissen, en ondergeschikten van de financier(s) en security agent voor zover het werkzaamheden betreft die zij voor hen (in die hoedanigheid) hebben verricht, als medeverzekerden onder de polis worden bestempeld. De medeverzekerden kunnen schade ook rechtstreeks bij de verzekeraar melden en de schade-uitkering vorderen. Onder facultatief 2.1.4 kunnen partijen worden opgenomen indien gewenst zoals de opdrachtgever (in die hoedanigheid) en/of *step-in company*. Voor de *step-in company* is het van belang de onderliggende afspraken in het contract te raadplegen. Indien deze partijen als verzekerden worden opgenomen kunnen zij eventueel ook worden genoemd in artikel 2.2, 2.3, 2.5, en/of 4.3.

Uiteraard geldt dat die medeverzekerden alleen – binnen de grenzen van de lendersclausule - een vorderingsrecht hebben onder de polis indien zij een verzekerd belang hebben terzake een onder de projectpolis gedekte schade.

2.2 Premiebetaling⁵ 7:934 t/m 939 BW

Dit artikel geeft de financiers, de security agent, de facility agent of hun bestuurders, vennoten en commissarissen of ondergeschikten, de mogelijkheid om bij premieachterstand de premiebetaling op zich te nemen. Aldus kunnen ze voorkomen dat de dekking vervalt.

2.3 Mededelingsplicht⁶ 7:928 BW

Dit artikel bepaalt dat de mededelingsplichten bij het aangaan van de projectverzekering en met betrekking tot wijzigingen tijdens de looptijd van de verzekering niet rust op de financier(s), de security agent, de facility agent of hun bestuurders, vennoten en commissarissen of ondergeschikten. Wel kan van de financier(s) partijen redelijkerwijs verwacht worden dat de relevante 'due diligence' rapporten die ten behoeve van de financier(s) zijn opgesteld aan verzekeraars ter inzage worden gegeven. Verzekeraars zullen deze rapporten uiteraard vertrouwelijk behandelen.

2.4 Non-vitiation 7:929, 930, 952 BW

Artikel 2.4 bevat de zogenaamde non-vitiation bepaling.

Indien de verzekeraar onder de polisvoorwaarden het recht heeft een uitkering te weigeren jegens een verzekerde omdat die verzekerde niet voldaan heeft aan zijn verplichtingen onder de polis, dan regelt deze ten gunste van de overige verzekerde opgenomen non-vitiation bepaling dat de verzekeraar die niet-nakoming van verplichtingen door die betreffende verzekerde niet kan tegenwerpen aan de overige verzekerden met een gedekt verzekerbare belang. Wat betreft die overige verzekerden valt dan te denken aan aannemers en onderaannemers omdat de voortgang van het project geschaad zou worden indien een aannemer of onderaannemer 'omvalt' na een schade die niet gedekt is als gevolg van een niet-nakoming van verplichtingen door een andere verzekerde.

³ Insurance account

⁴ Co-insured/ Interest of the parties insured

⁵ No obligation for premium payment

⁶ Duty of disclosure

Wel kan het aan de overige verzekerden worden tegengeworpen indien zij zelf een onder de polis op hen rustende verplichting niet zijn nagekomen.

De non-vitiation bepaling heeft geen betrekking op dekkingssuitsluitingen, maar alleen op verplichtingen, met uitzondering van verplichtingen met betrekking tot risico mitigerende maatregelen. Dat laatste dient om te voorkomen dat de verzekeraar geen mogelijkheid heeft om dekking te weigeren indien door hem voorgeschreven risicomitigerende maatregelen niet worden nageleefd. Immers, de mogelijkheid om risicomitigerende maatregelen (denk bijvoorbeeld aan sprinklers en brandblusapparaten) te kunnen voorschrijven is een belangrijk middel voor de verzekeraar om zijn risico's te kunnen beheersen en inschatten.

Partijen kunnen ervoor kiezen om deze bepaling tevens niet van toepassing te laten zijn op de in de polis opgenomen verplichting tot betaling van premie.

2.5 Afstand van regres⁷ 7:962 BW

Artikel 7:962 BW geeft de verzekeraar die aan een verzekerde schade vergoedt onder een polis een recht op subrogatie jegens derden op wie de verzekerde een vordering tot schadevergoeding anders dan uit verzekering heeft. Artikel 2.5 bepaalt dat verzekeraars geen regres op de financier(s), de security agent, de facility agent, de opdrachtgever of hun bestuurders vennoten en commissarissen of ondergeschikten zullen nemen, tenzij zij de schade hebben veroorzaakt met opzet in de zin van de verzekeringsvoorwaarden. Eenzelfde regel vloeit voort uit lid 3 van artikel 7:962 BW, maar omdat niet alle genoemde derden (steeds) medeverzekerde zijn onder de projectpolis, is dit expliciet in de lendersclausule opgenomen.

Artikel 3. Primaire dekking⁸ 7:961 BW

Dit artikel bepaalt dat de projectverzekeringen, zulks in afwijking van eventuele andersluidende bepalingen in de projectpolis, primaire dekking biedt. Zulks met uitzondering van samenloop met specifiek voor het project gesloten dekkingen elders, in welk geval artikel 7:961 BW of de in de projectpolis opgenomen samenloopregeling geldt.

Artikel 4. Melding wijzigingen en omstandigheden tussen makelaar, financier(s) en facility agent

4.1 Melding door makelaar⁹ 7:940 BW, 4.2 Achterstand in premiebetaling 7:934 BW en 4.5 Verzekeringsdocumenten

Het is voor de financier van belang dat hij op de hoogte wordt gehouden van wijzigingen in de polisdekking, beëindiging/opzegging van de verzekering en premieachterstanden die de dekking in gevaar zouden kunnen brengen, alsmede om kopieën te krijgen van alle verzekeringsdocumenten. De lendersclausule dient duidelijk te bepalen op wie de plicht rust om aan deze informatieverplichting te voldoen. Er is voor gekozen om deze informatieverplichting op de makelaar te leggen, aangezien hij het standaard doorgeefluik is voor informatie van/naar de bij de verzekeringsovereenkomst betrokken partijen. Omdat de artikelen 4.1 en 4.2 bepalen dat een wijziging of beëindiging pas kan plaatsvinden binnen 45 dagen nadat de financier of facility agent de betreffende mededeling van de makelaar heeft ontvangen, komt hiermee belangrijke verantwoordelijkheid en dus ook een aansprakelijkheidsrisico bij de makelaar te liggen. Hij zal deze informatievoorziening dus goed dienen te implementeren in zijn procestechnische systemen.

Aan het einde van artikel 4.5 kunnen partijen zelf invullen gedurende welke periode de makelaar de verzekeringsdocumenten dient te bewaren ten behoeve van de financier(s) en de facility agent.

⁷ *Waiver of subrogation*

⁸ *Non contribution*

⁹ *Cancellation or Suspension*

4.3 Schademelding¹⁰ 7:941 BW

De financier(s), de facility agent, of hun bestuurders, vennoten en commissarissen of ondergeschikten hebben het recht om een schade te melden onder de projectverzekering mede namens alle verzekerden, doch zijn daartoe niet verplicht. Omgekeerd geldt dat de financier of facility agent zo spoedig mogelijk door de makelaar op de hoogte moet worden gesteld van iedere schade boven een bepaald gekozen bedrag.

4.4 Adresgegevens¹¹ 7:933 BW, Besluit elektronische mededelingen

In verband met de in artikel 4.1 t/m 4.3 opgenomen verplichtingen met betrekking tot mededelingen aan de financier(s) en de facility agent, worden in artikel 4.4 hun adresgegevens vastgelegd.

Artikel 5. Aanwijzing betalingsadres¹² 7:934 t/m 939, 947, 954, 3:227, 236, 287, 6:32 BW

In financieringsovereenkomsten wordt veelal bepaald dat de SPV ervoor moet zorgdragen dat betalingen boven een bepaald bedrag door de verzekeraar op grond van de projectverzekeringen worden gedaan op de gemeenschappelijke rekening, een speciaal daarvoor bestemde rekening die de SPV moet openen bij de security agent. Van het saldo van die rekening mag de SPV alleen gebruik maken voor herstelwerkzaamheden (of, indien het een uitkering wegens een aansprakelijkheidsclaim betreft, de betaling van de vorderingsrechtigde derde). Dit is nodig om te voorkomen dat het voor de SPV aantrekkelijker kan zijn het project niet voort te zetten dan tot herstel over te gaan.

In de financieringsovereenkomst is voorts standaard bepaald dat de SPV een pandrecht¹³ moet vestigen op zowel de rechten voortvloeiend uit de verzekeringen als de rechten van de SPV tegenover de security agent tot uitbetaling van het saldo zoals aanwezig op de gemeenschappelijke rekening ten gunste van de financier(s), dan wel die rechten cederen of anders overdragen aan de financier(s).

Eén en ander dient tot zekerheid van de nakoming van de verplichtingen van de SPV jegens de financier respectievelijk de opdrachtgever en om te voorkomen dat de onder de verzekering uitgekeerde bedragen bij een faillissement van de SPV in de failliete boedel vallen.

Artikel 5 wijst de gemeenschappelijke rekening als betaaladres aan, waarop de verzekeraar bevrijdend verzekeringspenningen kan uitbetalen. Een uitzondering is opgenomen inhoudend dat in beginsel per schadegeval een bepaald bedrag bevrijdend zal worden betaald aan de uitkeringsgerechtigde, welke uitzondering uiteraard dient te worden afgestemd op de afspraken in de financieringsovereenkomst. Voorts bevat artikel 5 een uitzondering voor betalingen aan derden die op grond van de wet rechtstreeks moeten geschieden (zie bijvoorbeeld artikel 7:954 BW). Dergelijke schadebetalingen kunnen bevrijdend aan de derde geschieden.

De tekst van artikel 5 gaat uit van een verpanding/cessie/overdracht aan de financier, en veronderstelt dat de gemeenschappelijke rekening is genoemd in de pandakte. Als één van deze twee veronderstellingen niet juist is, dient de tekst van artikel 5 te worden aangepast.

De rechten die de makelaar heeft op grond van de in de polis opgenomen betalingsverkeerregeling worden door deze regeling gerespecteerd.

Artikel 6. Geschillen

In dit artikel wordt Nederlands recht aangewezen als het toepasselijke recht. Als bevoegde rechter wordt aangewezen de in de polis aangewezen bevoegde rechter.

¹⁰ Notice of claims

¹¹ Notification

¹² Loss Payee

¹³ Notice of pledge