

Modelovereenkomst ARBIT inzake

<ondertitel waarin de aard van Prestatie tot uitdrukking komt>

Modelovereenkomst ARBIT 2011

De ondergetekenden:

1. De Staat der Nederlanden, waarvan de zetel is gevestigd te Den Haag, te dezen vertegenwoordigd door de Minister van Onderwijs Cultuur en Wetenschap, voor deze: Dienst Uitvoering Onderwijs, gevestigd te Groningen, ten deze vertegenwoordigd door (functienaam en naam ondertekenaar), hierna te noemen: Opdrachtgever,

2. *<volledige naam en rechtsvorm contractant>*, (statutair) gevestigd te *<plaats>*, te dezen vertegenwoordigd door *<functie>* *<naam ondertekenaar>* hierna te noemen: Wederpartij,

Overwegende dat:

Organisatie en doelstelling van Opdrachtgever

a. Opdrachtgever verantwoordelijk is voor *<beschrijving organisatie van Opdrachtgever, voor zover van belang voor de Overeenkomst.>*;

b. Opdrachtgever in het kader van de uitoefening van zijn taak behoefte heeft aan *<beschrijving doelstellingen, in verband waarmee Opdrachtgever de Overeenkomst met Wederpartij aangaat>*;

Verloop van de aanbesteding

c. Opdrachtgever in verband met hetgeen hiervoor onder a en b is overwogen, tot aanbesteding van *<beschrijving Prestatie>* door middel van *<aard van de procedure>* is overgegaan;

d. op *<datum>* door of namens Opdrachtgever een aankondiging naar het Supplement op het Publicatieblad van de Europese Unie (hierna: Publicatieblad) is verzonden en dat deze aankondiging is gepubliceerd onder nummer *<S-nummer>*;

e. *<beschrijving verdere verloop afhankelijk van de gevolgde aanbestedingsprocedure>*;

f. Opdrachtgever de Opdracht op *<datum>* heeft gegund aan Wederpartij.

**Komen overeen:
Artikel 1. Begrippen**

In de Overeenkomst wordt een aantal begrippen met een beginhoofdletter gebruikt. Aan deze begrippen komt de betekenis toe die hieraan is gegeven in de Voorwaarden.

- 1.1 Acceptatie: goedkeuring door Opdrachtgever na toetsing van het opgeleverde.
- 1.2 A en K analyse: Afhankelijkheids- en Kwetsbaarheidsanalyse.
- 1.3 Boete: Overeengekomen bedrag dat Wederpartij moet betalen bij het niet nakomen van verplichtingen genoemd in onder andere deze Overeenkomst.
- 1.4 Derden: Partij niet zijnde de Partijen als genoemd onder het begrip Partijen, waaronder toeleveranciers, combinanten en onderaannemers.
- 1.5 Diensten/Dienst: De door Wederpartij op basis van de Overeenkomst en onderliggende Nadere overeenkomst(en) ten behoeve van Opdrachtgever te verrichten werkzaamheden.
- 1.6 Nadere overeenkomst: de afspraken onder de Raamovereenkomst tussen Opdrachtgever en Wederpartij.
- 1.7 Offerte: De door de Wederpartij ingediende aanbieding op 1 december 2010.
- 1.8 Raamovereenkomst: de afspraken op grond waarvan Opdrachtgever gerechtigd is Wederpartij tot mededinging op te roepen en Nadere overeenkomsten met deze te sluiten.
- 1.9 Resultaat: De uitdrukkelijk op basis van de in de onderhavige Raamovereenkomst van te voren door Opdrachtgever en Wederpartij overeengekomen Prestatie die door Wederpartij aan Opdrachtgever ter acceptatie door Opdrachtgever wordt opgeleverd.
- 1.10 Wederpartij: De in het Beschrijvend document met het begrip "Wederpartij" en in dit document en De Voorwaarden met het begrip "Wederpartij" aangeduide partij.
- 1.11 De Voorwaarden: de op deze Overeenkomst van toepassing zijnde Algemene rijksvoorwaarden bij IT-overeenkomsten (ARBIT).

Artikel 2. Voorwerp van de Overeenkomst

2.1 Partijen sluiten hierbij een Overeenkomst waarbij Wederpartij zich tegen de in Artikel 7 bedoelde Vergoeding verbindt tot het verrichten van de Prestatie zoals beschreven in het Bestek, die in hoofdlijnen bestaat uit:

- het leveren van het Product / de Producten:

Volgnummer	Onderwerp	Aantal
A1	<Producten>	

- het uitvoeren van de Opdracht / de Opdrachten:

Volgnummer	Onderwerp	Aantal
B1	<Adviesdiensten, Implementatie, Installatie, ondersteuning, Ontwikkeling Maatwerkprogrammatuur, Detachering, Onderhoud, overige Opdrachten>	

- het verstrekken van één of meer Gebruiksrechten:

Volgnummer	Onderwerp	Aantal
C1	<omvang Gebruiksrecht naar bijvoorbeeld	

	<i>gerechtigde organisatie(delen), aantal gebruikers, locaties, transacties, systemen, etc.></i>	

één en ander teneinde Opdrachtgever in staat te stellen daarvan het Overeengekomen gebruik te maken.

2.2 De navolgende stukken vormen gezamenlijk de Overeenkomst. Voor zover deze stukken met elkaar in tegenspraak zijn, prevaleert het eerder genoemde stuk boven het later genoemde:

- 1) dit document;
- 2) de Voorwaarden (BIJLAGE Voorwaarden);
- 3) het Bestek (BIJLAGE Bestek);
- 4) de overige Bijlagen
- 5) de door Wederpartij aan Opdrachtgever uitgebrachte offerte van *<datum>*, met kenmerk (*<kenmerk>*).

2.3 *<OPTIONEEL>* Tussen deze Overeenkomst en *<titel en kenmerk Overeenkomst>* bestaat samenhang als bedoeld in artikel 30.5 ARBIT.

Artikel 3. Contactpersonen en rapportage

3.1 De personen die de contacten over de uitvoering van de Overeenkomst onderhouden zijn opgesomd in de BIJLAGE Contactpersonen.

3.2 Wederpartij rapporteert *<periode>* over de wijze van uitvoering van de Overeenkomst. Deze rapportage omvat tenminste:
<voorwerp van de rapportage>

Artikel 4. Inwerkingtreding en duur van de Overeenkomst

4.1 De Overeenkomst treedt in werking op het moment waarop deze door beide partijen is ondertekend.

4.2 *<OPTIONEEL bij Overeenkomsten met een bepaalde duur>* De Overeenkomst heeft een looptijd van *<looptijd>* en eindigt op *<datum>*.

4.3 *<OPTIONEEL bij Overeenkomsten met een bepaalde duur>* Opdrachtgever kan de Overeenkomst onder gelijkblijvende voorwaarden voor een periode van *<periode>* verlengen. Indien Opdrachtgever van dit recht gebruik wenst te maken doet hij hiervan uiterlijk *<aantal>* maanden voor het einde van de in artikel 4.2 bedoelde looptijd schriftelijk mededeling aan Wederpartij.

4.4 *<OPTIONEEL bij Overeenkomsten voor onbepaalde duur>* Opdrachtgever kan de Overeenkomst door opzegging beëindigen. Indien hij van dit recht gebruik maakt, doet hij mededeling van de opzegging aan Wederpartij waarbij een opzegtermijn van *<maanden>* in acht wordt genomen.

Artikel 5. Aflevering en Oplevering

In geval van Producten

5.1 Wederpartij draagt zorg voor Aflevering van de Producten op de in onderstaande tabel aangegeven datum en plaats. Genoemde data zijn Fatale termijnen.

Volgnummer	Onderwerp	Afleveradres	Afleverdatum
A1	Producten		<i><datum of X></i>

			<i>dagen na afroep conform Bijlage afroeprocedure></i>

In geval van Opdrachten of het verstrekken van Gebruiksrechten

5.2 Wederpartij draagt zorg voor Oplevering op de in de onderstaande tabel vermelde wijze, datum en plaats. Genoemde data zijn Fatale termijnen.

Volgnummer	Onderwerp	Wijze van Oplevering	Adres en datum
B1	Adviesdiensten	<...>	<adres, datum>
B2	Ontwikkeling maatwerkprogrammatuur	<beschikbaarstelling exemplaren in objecten Broncode>	<adres, datum>
B3	Detachering	<beschikbaarstelling van Personeel blijkend uit het maandelijks achteraf indienen van urenstaten>	<adres, datum>
B4	Ondersteuning	<...>	<adres, datum>
B6	Overige Opdrachten	<beschikbaarstelling exemplaren>	<adres, datum>
C1	Gebruiksrechten (op Standaardprogrammatuur)	<beschikbaarstelling exemplaren>	<adres, datum>

5.3 <OPTIONEEL bij Standaardprogrammatuur met recht op de Broncode>

In die gevallen waarin Wederpartij zich heeft verbonden tot het beschikbaar stellen van de Broncode aan Opdrachtgever, ontvangt deze op eerste verzoek een exemplaar van (de meest recente versie van) die Broncode.

Artikel 6. Acceptatie

6.1 De Acceptatie van de Prestatie vindt als volgt plaats:

Volgnummer	Onderwerp	Acceptatie	Uiterste datum van mededeling van (Non)-Acceptatie
A1	Producten	<wijze van Accepteren al dan niet na uitvoering Acceptatieprocedure (zie Bijlage Acceptatieprocedure)>	<14 dagen na Aflevering (11.2 ARBIT)> <OPTIONEEL> in afwijking van artikel 11.2 ARBIT een andere termijn>
B1	Adviesdiensten	<wijze van Accepteren al dan niet na uitvoering Acceptatieprocedure (zie Bijlage Acceptatieprocedure)>	<14 dagen na Aflevering (11.2 ARBIT)> <OPTIONEEL> in afwijking van artikel 11.2 ARBIT een andere termijn>
B2	Ontwikkeling	<wijze van Accepteren	<14 dagen na

	Maatwerkprogrammatuur	<i>al dan niet na uitvoering Acceptatieprocedure (zie Bijlage Acceptatieprocedure)></i>	Oplevering (11.2 ARBIT)> <OPTIONEEL> in afwijking van artikel 11.2 ARBIT een andere termijn>
B3	Detachering	<Goedkeuring van de ingeleverde urenstaten conform het model als opgenomen in Bijlage model urenstaten (artikel 5.2)>	<14 dagen na ontvangst van de urenstaat>
B4	Ondersteuning	<...>	<...>
B5	Onderhoud	<Overeenkomstig het bepaalde in de Bijlage Service level agreement>	<Overeenkomstig het bepaalde in de Bijlage Service level agreement>
B6	Overige Opdrachten	<...>	<14 dagen na Oplevering (11.2 ARBIT)> <OPTIONEEL> in afwijking van artikel 11.2 ARBIT een andere termijn>
C1	Gebruiksrechten (op Standaardprogrammatuur)	<wijze van Accepteren al dan niet na uitvoering Acceptatieprocedure (zie Bijlage Acceptatieprocedure)>	<14 dagen na Oplevering (11.2 ARBIT)> <OPTIONEEL> in afwijking van artikel 11.2 ARBIT een andere termijn>
	<Combinatie van de bovenstaande Prestaties waarbij Acceptatie afhankelijk is van de werking van het geheel>	<wijze van Accepteren al dan niet na uitvoering Acceptatieprocedure (zie Bijlage Acceptatieprocedure)>	<14 dagen na Oplevering (11.2 ARBIT)> <OPTIONEEL> in afwijking van artikel 11.2 ARBIT een andere termijn>

6.2 <OPTIONEEL> Indien Opdrachtgever de Prestatie accepteert ondanks de aanwezigheid van één of meer Gebreken houdt Opdrachtgever een bedrag in van <bedrag> op de Vergoeding totdat de Gebreken zijn hersteld.

Artikel 7. Vergoeding

7.1 Partijen komen de navolgende Vergoeding overeen:

Volgnummer	Onderwerp	Prijs (inclusief BTW)	Prijs (inclusief BTW)
A1	De Vergoeding voor het te leveren Product bedraagt:	<vaste totaalprijs of prijs per Product>	<vaste totaalprijs of vergoeding per Product>

B1	De Vergoeding voor de advieswerkzaamheden bedraagt:	<... >	<... >
B2	De Vergoeding voor het ontwikkelen van Maatwerkprogrammatuur bedraagt:	<...>	<...>
B3	De Vergoeding voor de Detachering bedraagt:	<vaste totaalprijs> OF <uurtarief> <vaste totaalprijs>	<vaste totaalprijs> OF <uurtarief>
B4	De Vergoeding voor de ondersteuning bedraagt:	<...>	<...>
B5	De Vergoeding voor het Onderhoud bedraagt:	<vaste totaalprijs>	<vaste totaalprijs>
B6	De Vergoeding voor <overige Opdrachten> bedraagt:	<...>	<...>
C	De Vergoeding voor het Gebruiksrecht bedraagt:	<vaste totaalprijs of andere vergoedings maatstaf>	<vaste totaalprijs of andere vergoedings maatstaf>
	<Combinatie van de bovenstaande prestaties waarbij een vaste totaalprijs> De Vergoeding voor de Prestatie bedraagt:	<...>	<...>
Totale Vergoeding		<Vergoeding invullen>	<Vergoeding invullen>

7.2 <OPTIONEEL> De Vergoeding kan na <datum> éénmaal per jaar per <datum> worden bijgesteld met een percentage tot maximaal het 'CBS-prijsindexcijfer CAO lonen per uur inclusief bijzondere beloningen, categorie zakelijke dienstverlening'. Hierbij wordt telkens het maandcijfer van de voorafgaande maand <maand> gehanteerd, waarbij het indexcijfer van <maand, jaar> wordt gesteld op 100%.

7.3 <OPTIONEEL bij een Overeenkomst van Onderhoud> Indien de Prestatie als gevolg van een toerekenbare tekortkoming van Wederpartij niet voldoet aan de Service levels, vindt korting plaats op de Vergoeding overeenkomstig onderstaande tabel:

Service levels	Norm	Korting
<service level1>	<norm>	<korting>
<service level1>	<norm>	<korting>

7.4 <OPTIONEEL> Indien de Prestatie als gevolg van een toerekenbare tekortkoming van Wederpartij niet op de overeengekomen datum is Op- c.q. Afgeleverd, wordt een bedrag

van <bedrag> gekort op de Vergoeding voor elke dag dat de vertraging in de Op- c.q. Aflevering voortduurt, tot een maximum van <bedrag>.

7.5 <OPTIONEEL> Indien de Op- c.q. Afgeleverde Prestatie door Opdrachtgever wordt afgekeurd, wordt een bedrag van <bedrag> gekort op de Vergoeding voor elke dag dat herstel van de geconstateerde Gebreken uitblijft, tot een maximum van <bedrag>.

Artikel 8. Facturering, verschuldigheid en betaling

8.1 De Vergoeding is verschuldigd vanaf:

Volgnummer	Onderwerp	Tijdstip van verschuldigheid
X	Prestatie	<datum of moment of na Acceptatie>

8.2 Een factuur dient de volgende gegevens te bevatten:

- factuurdatum
- hoogte van de Vergoeding
- verschuldigde BTW
- contractnummer
- verplichtingnummer
- deelnemende OCW organisatie

8.3. In afwijking van hetgeen is bepaald in artikel 14.2 ARBIT zendt Wederpartij de factuur met vermelding van de gegevens als bedoeld in artikel 6.3 aan:

Dienst Uitvoering Onderwijs
T.a.v. Bedrijfsadministratie
Postbus 30155
9700 LG Groningen

8.4 <OPTIONEEL bij een Overeenkomst van Onderhoud> In afwijking van de eerste volzin van artikel 11.1 ARBIT betaalt Opdrachtgever Onderhoud jaarlijks vooruit overeenkomstig het bepaalde in de Bijlage Service level agreement. Het bepaalde in artikel 16 ARBIT blijft daarbij buiten toepassing.

8.5 <OPTIONEEL Indien aan Wederpartij een bedrag als voorschot wordt betaald en in verband daarmee zekerheid wordt verlangd> Opdrachtgever betaalt aan Wederpartij voorafgaand aan de Acceptatie een voorschot ten bedrage van <bedrag>. Het gaat daarbij om de bedragen als bedoeld onder (de) volgnummer(s) <volgnummer(s)> van de tabel in artikel 8.1.

<OPTIONEEL> Opdrachtnemer stelt zekerheid voor dit bedrag door middel van een kredietinstellingsgarantie (BIJLAGE Kredietinstellingsgarantie).

Artikel 9. Bedrijfskritische Wederpartij

9.1. Opdrachtgever heeft de mogelijkheid Wederpartij als bedrijfskritisch te kwalificeren. Hiervoor is vereist dat Wederpartij een zodanig Product of Dienst levert dat bij uitval of andere storing in het leveringsproces van Wederpartij naar het oordeel van Opdrachtgever het primaire proces waarmee deze levering verband houdt direct substantieel wordt verstoord dan wel tot stilstand komt.

9.2. Wederpartij beschikt, als zij op grond van dit artikel als bedrijfskritische Wederpartij wordt gekwalificeerd, over een kwaliteitssysteem, zoals een ISO-systeem of anderszins. Een beschrijving van dit systeem wordt voor aanvang van de overeengekomen dienstverlening ter goedkeuring aan Opdrachtgever aangeboden.

9.3. Op verzoek van Opdrachtgever vindt, als Wederpartij op grond van dit artikel als bedrijfskritische Wederpartij wordt gekwalificeerd, in een door haar te bepalen frequentie een bedrijfstest bij Wederpartij en haar onderaannemer(s) plaats teneinde na te gaan of de bedrijfsorganisatie, systemen en logistieke processen van Wederpartij en haar onderaannemer(s) dan wel voor zover die onder diens verantwoordelijkheid vallen volledig operationeel zijn, voldoen aan de goedgekeurde beschrijving(en) van het kwaliteitssysteem en of het de bereikte Resultaat voldoen aan de eisen zoals neergelegd in de Overeenkomst. Voor zover uitwijkvoorzieningen van toepassing zijn bevat deze bedrijfstest ook een test van de uitwijkvoorzieningen binnen de gestelde eisen.

9.4. Opdrachtgever zal, als Wederpartij op grond van dit artikel als bedrijfskritische Wederpartij wordt gekwalificeerd, minimaal (1) één keer per jaar audits of inspecties (inclusief A en K analyse) op alle locaties van Wederpartij inclusief onderaannemers uitvoeren. Die audits zullen tenminste (1) één maand voor de geplande audit datum schriftelijk aangekondigd worden. Hiertoe kan zij zonder toestemming van Wederpartij Derden inschakelen die zij voor deze inspecties geschikt acht. Wederpartij verleent toegang tot alle relevante locaties en stelt alle relevante stukken ter beschikking. De kosten van deze inspecties zijn voor rekening van Opdrachtgever. Wanneer tijdens een inspectie fouten zijn geconstateerd welke aanleiding vormen voor een herinspectie op een latere datum zijn de kosten van deze herinspectie voor rekening van Wederpartij. De Opdrachtgever behoudt zich het recht voor om, indien de Opdrachtgever daartoe aanleiding ziet extra audits op grond van dit artikelid uit te voeren.

9.5. Indien en voor zover Wederpartij niet voldoet aan dit artikel, dan wel de met betrekking tot dit artikel in de Overeenkomst opgenomen eisen, zijn de bepalingen met betrekking tot ontbinding/opzegging (art. 30 van de Voorwaarden) van overeenkomstige toepassing.

Artikel 10 Beveiliging en privacy

10.1. Wederpartij richt haar procedures en werkwijzen zodanig in dat Opdrachtgever in staat is blijvend te voldoen aan het door haar vastgestelde (wettelijke) beveiligings- en privacyniveau. Dit is onder andere vastgelegd in de "Baseline Informatiebeveiliging DUO." Dit document wordt op verzoek kosteloos toegezonden en mag slechts na voorafgaande toestemming van de Opdrachtgever aan Derden ter beschikking worden gesteld.

10.2. Wederpartij staat garant voor de correcte doorvertaling naar haar onderaannemer(s). Uitgangspunt is dat het beveiligings- en privacyniveau bij Wederpartij en haar onderaannemers dusdanig is ingericht dat de beschikbaarheid, exclusiviteit, integriteit en controleerbaarheid van hardware, software, infrastructuur en gegevens van Opdrachtgever blijvend is gewaarborgd tijdens de door Wederpartij en/of onderaannemers uitgevoerde activiteiten. Hierbij wordt steeds voldaan aan (wettelijke) eisen zoals geformuleerd bij of krachtens de Wet bescherming persoonsgegevens.

10.3. Resultaten van een door Opdrachtgever uitgevoerde A en K analyse en/of gewijzigde wet- en regelgeving kunnen leiden tot tussentijdse bijstellingen van de afspraken. Opdrachtgever en –nemer treden als gevolg hiervan met elkaar in overleg over de wijze waarop blijvend kan worden voldaan aan het vereiste niveau.

Artikel 11. Third party

11.1. Opdrachtgever heeft het recht bij Wederpartij en haar onderaannemer(s) om een Third party mededeling (TPM) te vragen welke afkomstig is van een met de branche bekende deskundige. Een TPM is in dit geval een goedkeurende verklaring, verstrekt door een onafhankelijke certificerende persoon of instantie, waaruit blijkt dat de processen van Wederpartij, waaronder doch niet uitsluitend begrepen de processen die met het oog op kwaliteitsborging zijn vastgelegd, voldoen aan vooraf in de Overeenkomst – en eventueel in andere documenten – neergelegde criteria.

11.2. De aanbevelingen voortvloeiende uit de TPM en waarvan de Resultaten toewijsbaar zijn aan Wederpartij en/of onderaannemers dienen door Wederpartij en/of haar onderaannemers te worden uitgevoerd waarbij deze periodiek (in overleg te bepalen) over de voortgang aan Opdrachtgever rapporteert. De kosten van deze verklaring zijn voor rekening van Opdrachtgever tenzij in de TPM gebreken in de kwaliteitsborging worden gemeld die aan Wederpartij en/of haar onderaannemer(s)

zijn toe te rekenen. In dat geval zijn de kosten, bedoeld in dit artikellid voor Wederpartij. Artikel 11 lid 6 is van toepassing.

Artikel 12 Documentatie

Alle documentatie wordt opgesteld in de Nederlandse taal, tenzij Opdrachtgever toestemming geeft om documentatie in een andere taal op te leveren.

Artikel 13. Algemene en bijzondere voorwaarden

13.1 De toepasselijkheid van algemene en bijzondere voorwaarden van Wederpartij dan wel van door Wederpartij bij het verrichten van de Prestatie te betrekken derden, is uitgesloten.

13.2 <OPTIONEEL bij de verwerving van Gebruiksrechten op Standaardprogrammatuur > In

afwijking van artikel 13.1 en onverminderd het bepaalde in artikel 2.2, zijn tevens de licentievoorwaarden van Wederpartij dan wel van door Wederpartij bij het verrichten van de Prestatie te betrekken derden van toepassing indien en voor zover:

- de toepasselijkheid daarvan niet in het Bestek is uitgesloten;
- Wederpartij (a) de toepasselijkheid daarvan expliciet heeft bedongen (b) een exemplaar van de betreffende voorwaarden bij de Offerte is gevoegd en (c) deze daarvan expliciet onderdeel uitmaken, en;
- het Overeengekomen gebruik daardoor niet wordt uitgesloten of beperkt en;
- Wederpartij kan aantonen dat de rechten van Opdrachtgever uit hoofde van de Overeenkomst daardoor niet worden verminderd dan wel diens uit de Overeenkomst voortvloeiende verplichtingen daardoor niet onredelijk worden verzwaard.

13.3 De voor het gebruik van de Prestatie vereiste acceptatie van algemene of bijzondere voorwaarden, zoals bijvoorbeeld bij "shrink-wrap"- en "click-wrap" licenties, bindt Opdrachtgever niet. Wederpartij vrijwaart Opdrachtgever dat dergelijke acceptaties niet leiden tot enige beperking op het Overeengekomen gebruik.

13.4 Het bepaalde in artikel 59 ARBIT is niet van toepassing.

13.5 Een exemplaar van de Voorwaarden is bij de Overeenkomst gevoegd.

Artikel 14. Overige bepalingen

14.1 <OPTIONEEL opdrachtspecifieke aanvullende bepalingen>

OPDRACHTGEVER	WEDERPARTIJ
Naam:	Naam:
Functie:	Functie:
Handtekening:	Handtekening:

Artikel 11. BIJLAGE Bestek

<invvoegen Bestek>

Artikel 12. BIJLAGE Contactpersonen

Opdrachtgever

De *<functie>*, thans *<naam>* is bevoegd Opdrachtgever te binden voor zover het betreft de uitvoering van de Overeenkomst.

Opdrachtnemer

De *<functie>*, thans *<naam>* is bevoegd Opdrachtnemer te binden voor zover het betreft de uitvoering van de Overeenkomst.

Artikel 13. BIJLAGE Voorwaarden

<Voorwaarden invoegen>

Artikel 14. BIJLAGE Service level agreement (SLA)

De SLA maakt onderdeel uit van de Overeenkomst van Onderhoud en normeert het overeengekomen dienstverleningsniveau. Voor een goede aansluiting van de SLA op de Voorwaarden is vereist dat de voor de Prestatie belangrijkste service levels worden opgenomen in de Overeenkomst. Belangrijke Service levels zijn tenminste die op grond waarvan een korting op de Vergoeding wordt ingehouden overeenkomstig artikel 7.3). Tenslotte dienen de onderstaande begrippen uit artikel 68 ARBIT te worden gebruikt in de SLA:

Correctief Onderhoud: het opsporen en herstellen door Opdrachtnemer van Storingen, die Opdrachtgever hem heeft gemeld of die Opdrachtnemer anderszins bekend zijn geworden. Functiehersteltijd: de periode, uitgedrukt in Service-uren, gelegen tussen het moment waarop een Storing bij Opdrachtnemer wordt gemeld en het moment waarop die is verholpen.

Innovatief Onderhoud: het beschikbaar stellen door Opdrachtnemer aan Opdrachtgever van Nieuwe versies c.q. nieuw ontwikkelde onderdelen van Producten en/of nieuwe Documentatie.

Preventief Onderhoud: het treffen van maatregelen door Opdrachtnemer ter voorkoming van Storingen en andere daarmee verband houdende vormen van dienstverlening.

Reactietijd: de tijd waarbinnen Personeel van Opdrachtnemer op een melding door Opdrachtgever van een Storing en andere verzoeken van Opdrachtgever om dienstverlening, adequaat moet reageren.

Service levels: ten aanzien van de uitvoering van Onderhoud en andere overeengekomen vormen van dienstverlening in de Overeenkomst vastgelegde eisen, zoals Reactie- en Functiehersteltijden.

Service-uren: uren die vallen binnen de overeengekomen service-periode.

Storing: een technisch probleem dat zich voordoet bij het gebruik maken van de Prestatie.

Artikel 15. BIJLAGE Kredietinstellingsgarantie

Model van een kredietinstellingsgarantie als bedoeld in artikel 16 ARBIT.

De ondergetekende *<volledige naam en rechtsvorm van de kredietinstelling>*, gevestigd te *<plaats>*, vertegenwoordigd door *<functie> <naam ondertekenaar>*,

overwegende:

dat de Staat der Nederlanden, gevestigd te Den Haag, vertegenwoordigd door de Minister van *<naam portefeuille>*, hierna te noemen "Opdrachtgever", met:

<volledige naam en rechtsvorm Wederpartij>, (statutair) gevestigd te *<plaats>*, hierna te noemen "Wederpartij",

op *<datum Overeenkomst>* een Overeenkomst heeft gesloten tot het verrichten van *<omschrijving van de Prestatie>*, hierna te noemen "de Overeenkomst", en dat Opdrachtgever aan Wederpartij een voorschot op de Vergoeding zal betalen, verbindt zich onherroepelijk tegenover Opdrachtgever om:

op de enkele schriftelijke mededeling van Opdrachtgever dat Wederpartij is tekortgeschoten in de nakoming van enige verplichting uit hoofde van de Overeenkomst, en in de terugbetaling van genoemd voorschot, aan Opdrachtgever als eigen schuld onverwijld het bedrag te betalen dat Opdrachtgever verklaart uit dien hoofde van Wederpartij te vorderen te hebben, zulks tot een bedrag van ten hoogste € *<bedrag voorschot>*, vermeerderd met de verschuldigde wettelijke rente over dat bedrag gerekend vanaf de dag van de door Opdrachtgever gestelde tekortkoming van Wederpartij, tot aan het moment der algehele voldoening van het bedrag.

Deze kredietinstellingsgarantie vervalt indien deze door ondergetekende is terugontvangen. Op deze kredietinstellingsgarantie is Nederlands recht van toepassing. Geschillen worden bij uitsluiting voorgelegd aan de bevoegde rechter in het arrondissement Den Haag.

Aldus ondertekend te *<plaats>*,

op *<datum>*,

<handtekening kredietinstelling>

Artikel 16. BIJLAGE Acceptatieprocedure
Artikel 17. BIJLAGE Model Urenstaten
Artikel 18. BIJLAGE Afroeprocedure

Toelichting bij de Modelovereenkomst

1. Inleiding

De modelovereenkomst is bedoeld voor IT-opdrachten die onder de ARBIT worden gecontracteerd. De Modelovereenkomst bevat de zogenoemde kernbedingen (zoals de prijs en de hoeveelheid) van de Overeenkomst die (zie artikel 231 onder a van het Burgerlijk Wetboek) geen onderdeel van algemene voorwaarden mogen uitmaken. Het model bevat een aantal bepalingen die bij elke Overeenkomst van toepassing zijn en een aantal optionele bepalingen. Aan het eind van deze Toelichting is een tabel opgenomen waarin specifieke onderwerpen zijn opgesomd die, als de situatie dat vereist, in de Overeenkomst aanvullend regeling behoeven.

Met de ARBIT is primair beoogd te voorzien in de behoefte aan contractmodellen voor modale IT-inkopen (dat wil zeggen kleine en middelgrote projecten en standaardproducten). Voor grote inkopen worden doorgaans maatwerkcontracten opgesteld.

Dit model is bedoeld voor eenmalige contractering en niet voor nadere overeenkomsten die onder een raamovereenkomst worden afgesloten. Voor raamovereenkomsten met verschillende Wederpartijen die herhaaldelijk opnieuw tot mededinging worden opgeroepen dient de Model Raamovereenkomst te worden gebruikt.

Bij de evaluatie van de ARBIT wordt onderzocht of daarvan in de toekomst een elektronische versie beschikbaar kan worden gesteld die aan de hand van de antwoorden op een aantal gerichte vragen automatisch wordt ingevuld.

2. Ondertekening

Omdat de grootste opdrachtgever binnen het Rijk de Staat der Nederlanden is en de betrokken minister doorgaans zelfstandig bevoegd is tot het aangaan van privaatrechtelijke rechtshandelingen, is het model op die basis uitgewerkt. In andere gevallen moet de overeenkomst op dit punt worden aangepast. Als de Overeenkomst niet door maar namens de betrokken minister wordt ondertekend, dient daartoe een volmacht aan de ondertekenaar te zijn verleend overeenkomstig artikel 32 Comptabiliteitswet en het daarop gebaseerde Besluit Privaatrechtelijke rechtshandelingen.

De bevoegdheid van Wederpartij dient door Opdrachtgever te worden geverifieerd aan de hand van een uittreksel uit het Handelsregister en, in voorkomend geval, door het laten overleggen van een (beperkte) volmacht.

3. Overwegingen

Voor een goed begrip van de in de Overeenkomst vervatte afspraken is het van groot belang om de beweegredenen van de Opdrachtgever daarin vast te leggen. Daarvoor dienen de overwegingen bij de Overeenkomst.

Een IT-opdracht begint met het formuleren van een functionele behoefte van Opdrachtgever in een Bestek (offerteaanvraag). Hoe beter Opdrachtgever er in slaagt het door hem beoogde gebruik van de Prestatie in het Bestek te verwoorden, hoe beter de markt kan offren. Bij het verwoorden van het met de Prestatie beoogde gebruik is tevens van belang dat Wederpartij voldoende inzicht wordt gegeven in het organisatie-onderdeel van Opdrachtgever waarbinnen de Prestatie moet worden verricht.

De ondernemer wordt op zijn beurt geacht zich in voldoende mate op de hoogte te hebben gesteld van de organisatie van Opdrachtgever en de doelstellingen in verband waarmee modelovereenkomststarbit2011 blz. 16 van 25

Opdrachtgever de Overeenkomst aangaat, om een oplossing te kunnen offeren waarmee optimaal wordt voldaan aan het met de Prestatie door Opdrachtgever beoogde gebruik. Een oplossing dus die voldoet aan de daaraan door Opdrachtgever gestelde eisen en die optimaal tegemoet komt aan de door deze gestelde wensen.

In de formulering van de Overwegingen is aangesloten op de informatie- en onderzoekverplichtingen van partijen van artikel 4 ARBIT. Hiermee is - in lijn met de Toelichting bij artikel 4 ARBIT - nog eens benadrukt dat een actieve precontractuele houding van beide partijen van groot belang is voor het welslagen van de Prestatie.

In de huidige opzet van de modelovereenkomst loopt de beschrijving van het beoogde gebruik van de Prestatie van Opdrachtgever (overwegingen) over in het Overeengekomen gebruik dat erop is gericht om Opdrachtgever een Prestatie te verschaffen die voldoet aan de in het Bestek daaraan gestelde eisen en zo veel mogelijk tegemoet komt aan de wensen van Opdrachtgever.

4. Open source software

4.1 Wijziging Modelovereenkomsten in plaats van een addendum

In de Toelichting bij de ARBIT staat dat met het oog op de verwerving van Open source software (hierna: OSS) nog een Addendum wordt opgesteld. Bij nadere beschouwing bleek een addendum niet noodzakelijk en is volstaan met aanpassing van (met name) Artikel 9 van de Modelovereenkomst. Om praktische redenen zijn vooralsnog alleen de modelovereenkomsten aangepast. De ARBIT en de Toelichting daarbij zullen op een later moment worden aangepast.

4.2 OSS is Standaardprogrammatuur

OSS wordt evenals closed source programmatuur niet in eigendom overgedragen maar in gebruik gegeven door de Rechthebbende. In ARBIT-termen kwalificeert OSS daarmee als Standaardprogrammatuur (art. 1.30 ARBIT) en niet als Maatwerkprogrammatuur (art. 48.2 jo 8.1 onder a ARBIT).

Omdat OSS voor de toepassing van de ARBIT als Standaardprogrammatuur wordt aangemerkt, is het niet nodig een afzonderlijke definitie van OSS op te nemen. Voor een goed begrip; het gaat bij OSS om Programmatuur waarvan de Broncode, anders dan bij closed source programmatuur, voor een ieder vrij beschikbaar is. In OSS-licenties is het intellectuele eigendom en het (her)gebruik van de Programmatuur en bijbehorende Broncode zo geregeld dat de licentienemer de Broncode altijd mag inzien, gebruiken, bewerken en distribueren.

4.3 OSS licentievoorwaarden

In de Toelichting bij de ARBIT (kopje 'open source' onder de Bijzonder bepalingen Gebruiksrechten) staat dat de ARBIT niet van toepassing zijn als OSS rechtstreeks van internet wordt gedownload en in gebruik wordt genomen. De ARBIT kunnen echter wel van toepassing worden verklaard als een Wederpartij wordt gecontracteerd die de Prestatie geheel of gedeeltelijk wil uitvoeren met OSS.

In de ARBIT is er voor gekozen om, ongeacht het door Wederpartij aangeboden licentiemodel, te volstaan met het vastleggen van een aantal bij licentiëring van Standaardprogrammatuur minimaal wenselijk geachte voorwaarden. Deze voorwaarden leveren doorgaans geen strijd met de verschillende OSS-voorwaarden die in omloop zijn, omdat die laatste voorwaarden zich kenmerken door een vrijwel onbeperkt Gebruiksrecht. Wanneer een Wederpartij wordt gecontracteerd voor een Prestatie die geheel of gedeeltelijk wordt uitgevoerd met behulp van OSS, is Opdrachtgever doorgaans verplicht om de OSSmodelovereenkomststarbit2011

blz. 17 van 25

licentievoorwaarden expliciet en onverkort te accepteren. Deze acceptatie geldt in beginsel alleen jegens de Rechthebbende(n) op de OSS. De Wederpartij kan daarbij twee verschillende rollen vervullen:

- a) Wederpartij geeft het Gebruiksrecht van een derde-Rechthebbende zelf door aan Opdrachtgever (een soort sublicentie), of
- b) Wederpartij verklaart dat hij de Prestatie levert onder de voorwaarde dat Opdrachtgever eerst zelf een door Wederpartij aangewezen OSS-product downloadt

en in gebruik neemt.

Indien Wederpartij een Gebruiksrecht doorgeeft (situatie a) verschilt de contractering van OSS niet met die van closed source software en moeten de kernbedingen met betrekking tot het Gebruiksrecht onder volgnummer C1 in de tabellen van de modelovereenkomst worden verwerkt.

Indien Wederpartij adviseert een bepaald OSS-product te verwerven en te gebruiken (situatie b) is in ARBIT-termen sprake van een advies dat moet worden verwerkt onder volgnummer B1 in de tabellen van de modelovereenkomst. Het Overeengekomen gebruik wordt echter ook dan mede ingevuld door de Bijzondere bepalingen Gebruiksrechten. Zou de door Wederpartij aanbevolen OSS derhalve nadien ongeschikt blijken voor het Overeengekomen gebruik dat, zoals hiervoor opgemerkt, ook dan mede wordt ingevuld door de Bijzondere bepalingen Gebruiksrechten, dan is het advies van Wederpartij om de betreffende OSS te downloaden onjuist geweest en kan die daarop worden aangesproken. De uiteindelijke juridische positie van Opdrachtgever verschilt derhalve niet al naar gelang sprake is van situatie a of b.

Artikelsgewijze toelichting bij de modelovereenkomst

Artikel 2. Voorwerp van de Overeenkomst

Artikel 2.1

In dit lid is de Prestatie vooral in juridische termen geformuleerd. De tabel is bedoeld om de gebruiker te helpen met de onderverdeling van de Prestaties die afzonderlijk of tezamen het voorwerp van de Overeenkomst vormen. Het voorwerp van de Overeenkomst kan bestaan uit de koop van een Product, het uitvoeren van een Opdracht, het ter beschikking stellen van Standaardprogrammatuur (waaronder begrepen OSS) of een combinatie daarvan. Die onderverdeling vormt de blauwdruk voor de verdere uitwerking van het voorwerp van de Prestatie in de volgende artikelen.

Ter illustratie; de aanschaf, installatie en implementatie van Apparatuur valt uiteen in de levering van een Product en de uitvoering van een tweetal Opdrachten (Installatie en Implementatie).

De gebruiker dient in de verschillende tabellen tenminste de kern van de Prestatie duidelijk en begrijpelijk aan te geven. Daarbij gaat het om de aard van de Prestatie (Artikel 2), de wijze van Aflevering/ Oplevering daarvan (Artikel 5), de wijze van Acceptatie (5.3), de daarbij behorende Vergoeding (Artikel 7) en tenslotte de wijze van facturering en betaling (Artikel 8). Bij het verwerven van Gebruiksrechten dient in Artikel 2 de omvang en de aard van het Gebruiksrecht, alsook de bijbehorende betalingssystematiek (bijvoorbeeld per gebruiker of per machine) te worden beschreven. Indien en voorzover geen sprake is van OSS, verdient de beschrijving van de gebruikersgroep bijzondere aandacht omdat de Staat der Nederlanden weliswaar Opdrachtgever is, maar een Gebruiksrecht doorgaans wordt aanbesteed ten behoeve van een specifiek onderdeel van de Staat. Als het verschil tussen de Staat der Nederlanden als de rechtspersoon aan wie het Gebruiksrecht toekomt en de gebruikersgroep die tot het gebruik gerechtigd is niet tot uitdrukking komt in de modelovereenkomst arbit2011 blz. 18 van 25

aanbesteding, werkt dat prijsopdrijvend. Voor de meeste businessmodellen in de IT-markt is de omvang van de gebruikersgroep namelijk een belangrijke prijsbepalende factor.

Indien Wederpartij in het kader van de Prestatie aan Opdrachtgever adviseert om gebruik te maken van standaardprogrammatuur van derden (bijvoorbeeld OSS) dan dient het gebruiksrecht dat Opdrachtgever op basis van dat advies verwerft te voldoen aan de vereisten die in de Bijzondere bepalingen Gebruiksrechten daaraan worden gesteld.

De tabel waarin de onderverdeling van de Prestaties tot uitdrukking komt is bedoeld als hulpmiddel. Voor de vraag welke Bijzondere bepalingen van de Voorwaarden op de Overeenkomst van toepassing zijn, is de opsomming en onderverdeling in deze tabellen niet meer dan richtinggevend. Welke Bijzondere bepalingen in het concrete geval gelden, wordt dus niet bepaald door de onderverdeling in deze tabel, maar door de aard van de Prestatie.

Artikel 2.2

In dit lid is bepaald welke documenten onderdeel uitmaken van de Overeenkomst en is de

onderlinge rangorde daarvan vastgelegd.

Bovenaan in de rangorde staat *dit document* (met inbegrip van eventuele wijzigingen daarop) waarmee concreet wordt bedoeld op de artikelen 1 tot en met 9 van de Modelovereenkomst.

De ARBIT volgen in rang en daarna de aanbestedingsdocumenten en de daarop gebaseerde Bijlagen. Het Bestek komt in rangorde boven de offerte omdat aan de Overeenkomst veelal een Europese aanbesteding is voorafgegaan. Het Bestek bevat dan een opsomming van enerzijds eisen waarvan in de offerte niet kan worden afgeweken en anderzijds wensen waaraan in de offerte op een bepaalde wijze invulling is gegeven. De gekozen rangorde biedt daarmee een extra waarborg dat bij het verrichten van de Prestatie niet wordt afgeweken van de in het Bestek gestelde eisen. Daarbij zij nog opgemerkt dat de mogelijkheid tot wijziging van een als resultaat van een Europese aanbesteding tot stand gekomen Overeenkomst om aanbestedingsrechtelijke redenen beperkt is (zie o.a. HvJ Presstext Nachrichtenagentur, C-454/06). Indien desalniettemin in een Bijlage wordt afgeweken van het Bestek, dient artikel 2.2 daarop te worden aangepast.

De Modelovereenkomst is primair bedoeld voor een eenmalige verwerving, maar kan ook gebruikt worden voor afroepcontracten. In dit laatste geval dient de afroepprocedure te worden uitgewerkt in de Bijlage Afroepprocedure.

Artikel 2.3

Onder omstandigheden kunnen twee Overeenkomsten tussen dezelfde partijen zodanig met elkaar samenhangen dat het succes van de ene Overeenkomst een voorwaarde is voor de toegevoegde waarde voor Opdrachtgever van de andere Overeenkomst. Een voorbeeld is een Opdracht tot Implementatie die samenhangt met een andere Overeenkomst waardoor bij dezelfde Wederpartij de te implementeren programmatuur wordt verworven. De implementatieopdracht heeft natuurlijk geen zin meer wanneer de programmatuurovereenkomst wordt ontbonden. In die gevallen kan expliciet worden overeengekomen dat er samenhang bestaat tussen beide Overeenkomsten zodanig dat een grond voor ontbinding van de ene Overeenkomst ook een ontbindingsgrond voor de andere Overeenkomst oplevert (artikel 30.5 ARBIT).

Artikel 3. Contactpersonen en rapportage

Artikel 3.1

De aanwijzing van contactpersonen vloeit voort uit artikel 2 ARBIT.

Artikel 3.2

Lid 2 beschrijft de aard en omvang van de rapportageverplichting van de Wederpartij. Het gaat daarbij behalve om de inhoud van hetgeen wordt gerapporteerd ook om de frequentie modelovereenkomst arbit2011 blz. 19 van 25

waarin dat dient te gebeuren.

Voor Opdrachten ligt in artikel 51 ARBIT de basis voor de rapportageverplichting van Wederpartij.

Artikel 4. Inwerkingtreding en duur van de Overeenkomst

Artikel 4.1

De Overeenkomst treedt in werking zodra deze door beide partijen is ondertekend en dus niet al gelijk na het bereiken van mondelinge overeenstemming. Het is daarom van belang dat beide partijen bij ondertekening ook de datum invullen.

Artikel 4.2

Wat betreft de duur van de Overeenkomst kan worden onderscheiden in overeenkomsten voor onbepaalde tijd en overeenkomsten voor bepaalde tijd. De overeenkomst voor onbepaalde tijd komt bij IT-contractering weinig voor. Overeenkomsten voor bepaalde tijd vallen uiteen in overeenkomsten die eindigen door het verstrijken van een bepaalde periode en overeenkomsten die eindigen op het moment waarop de Prestatie is verricht.

Het optionele artikel 4.2 is bedoeld om de looptijd van de Overeenkomst vast te leggen bij een overeenkomst voor bepaalde tijd die eindigt door het verstrijken van een bepaalde periode.

Ten behoeve van het contractbeheer is gekozen voor expliciete vermelding van de einddatum van de Overeenkomst.

Artikel 4.3

In dit artikel 4.3 is voorzien in een mogelijkheid om de in artikel 4.2 bedoelde Overeenkomst onder gelijkblijvende voorwaarden te verlengen. In de tekst behoort in dat geval alleen de duur van de verlenging te worden vermeld en de uiterste datum waarop van die optie gebruik kan worden gemaakt.

Indien partijen er zekerheidshalve de voorkeur aan geven dat verlenging plaatsvindt door middel van een aangetekende brief met ontvangstbevestiging, dient lid 3 hierop te worden aangepast.

Artikel 4.4

Overeenkomsten die een onbepaalde looptijd hebben, zoals soms het geval is bij dienstverlening, dienen opgezegd te kunnen worden. Daarbij dient in het algemeen een redelijke opzegtermijn in acht te worden genomen. In de tekst behoort in dat geval alleen die opzegtermijn te worden vermeld.

Artikel 5. Aflevering en Oplevering

Het moment van Aflevering c.q. Oplevering is van belang omdat aansluitend daarop de Acceptatieperiode aanvangt (artikel 11.2 ARBIT).

Artikel 5.1

In de Modelovereenkomst is als uitgangspunt genomen dat de datum van Aflevering wordt vastgelegd in de tabel. Denkbaar is echter dat de datum van Aflevering pas later wordt bepaald zodat opnemings in de tabel niet mogelijk is. Daarvan kan bijvoorbeeld sprake zijn als de Overeenkomst Opdrachtgever het recht geeft om daaronder Producten af te roepen. In voorkomend geval kan in de kolom "Afleverdatum" een termijn na feitelijke afroep worden vermeld. De in de kolom "Afleverdatum" bepaalde data zijn Fatale termijnen in de zin van artikel 1.8 ARBIT.

modelovereenkomst arbit 2011 blz. 20 van 25

Leverancier ontvangt van Opdrachtgever een bewijs van ontvangst met dagtekening voor de in ontvangst genomen Producten (artikel 6.4 ARBIT).

Artikel 5.2

De Oplevering van Maatwerkprogrammatuur, Standaardprogrammatuur en adviesdiensten is doorgaans gekoppeld aan het beschikbaar stellen van een exemplaar van bijvoorbeeld de Programmatuur of een onderzoeksrapport op een bepaalde datum en plaats. Deze wijze van Oplevering is dan ook opgenomen in de tabel.

Overige Opdrachten

Voor andere dan de in de artikelen 53 t/m 67 ARBIT benoemde specifieke Opdrachten (Adviesdiensten, ontwikkeling van Maatwerkprogrammatuur en Detachering) gelden enkel de in de artikelen 48 t/m 52 ARBIT opgenomen algemene bepalingen voor Opdrachten. De voor deze specifieke Opdrachten geldende regels kunnen nader worden uitgewerkt in de Modelovereenkomst. Voor Oplevering, Acceptatie en Vergoeding kan in voorkomend geval gebruik worden gemaakt van categorie B6 in de tabellen. Alleen als dat niet volstaat moet de Modelovereenkomst worden aangevuld.

Aanleiding voor aanvulling kan bijvoorbeeld bestaan als gebruik wordt gemaakt van specifieke contractvormen als "webhosting", "cloud computing", "outsourcing", etc.

Onderhoud

Een Onderhoudsovereenkomst is afwijkend in die zin dat Opdrachtgever gedurende een overeengekomen periode aanspraak heeft op een bepaald niveau van dienstverlening. Daarom kan bij Onderhoud niet van één Opleverdatum kan worden gesproken. Onderhoud wordt dan ook niet Opgeleverd en is om die reden niet opgenomen in de tabel. Artikel 8.5 werkt deze systematiek verder uit door als uitgangspunt te nemen dat betaling van Onderhoud jaarlijks vooraf plaatsvindt.

Artikel 5.3

Artikel 57 ARBIT verplicht Wederpartij de Broncode van Maatwerkprogrammatuur aan Opdrachtgever te verstrekken. Indien Opdrachtgever ook ten aanzien van Standaardprogrammatuur recht heeft op afgifte van de Broncode, zoals bij OSS, is Wederpartij (afgezien van hetgeen daarover in de betreffende OSS licentie is bepaald) op grond van artikel 5.3 steeds gehouden Opdrachtgever een exemplaar te geven indien deze daarom verzoekt.

Artikel 6. Acceptatie

Artikel 6.1

In dit lid wordt de Acceptatie geregeld. De Acceptatieprocedure kan in voorkomend geval worden uitgewerkt in een Bijlage bij de Overeenkomst. Soms is de procedure zo eenvoudig dat die in de tabel kan worden opgenomen. De periode waarin de Acceptatieprocedure kan worden doorlopen vangt aan nadat de Prestatie overeenkomstig Artikel 5 is Afgeleverd c.q. Opgeleverd.

Overeenkomstig artikel 11.2 ARBIT geldt in beginsel een periode van 14 dagen waarbinnen Opdrachtgever aan Wederpartij dient aan te geven of hij de Prestatie Accepteert (cursief 14 dagen ingevuld in de tabel). Partijen kunnen bij de Overeenkomst afwijken van deze 14-dagentermijn door opname van een andere termijn in de daarvoor bestemde kolom.

Detachering

Bij detachering wordt in de regel maandelijks achteraf gefactureerd op basis van goedgekeurde urenstaten. De goedkeuring van de urenstaat door Opdrachtgever levert dan de Acceptatie op die op grond van artikel 11.1 ARBIT vereist is voor betaling. In artikel 5.2 dient te worden aangegeven wanneer de ingediende urenstaten worden goedgekeurd modelovereenkomstarbit2011 blz. 21 van 25

(bijvoorbeeld maandelijks achteraf) en aan welke vereisten de urenstaat dient te voldoen (op te nemen in een Bijlage model Urenstaten).

Onderhoud

Onderhoud wordt in de regel niet opgeleverd ter Acceptatie, zodat goedkeuring van de dienstverlening en de voor betaling vereiste Acceptatie hier afwijkend zijn geregeld. De beoordeling van de kwaliteit van Onderhoud door of namens Opdrachtgever vindt plaats overeenkomstig het bepaalde in de Bijlage Service level agreement.

Onderhoud wordt doorgaans vooruit betaald door de Opdrachtgever. Het moment waarop het voorschot door Opdrachtnemer gefactureerd mag worden moet worden geregeld in artikel 8. In artikel 8.3 is vermeld dat voor betaling van de onderhoudsvergoeding geen voorafgaande Acceptatie is vereist.

Artikel 6.2

Onder omstandigheden kan behoefte bestaan om de Prestatie ondanks de aanwezigheid van Gebreken toch te Accepteren. Artikel 11.6 en 12.5 ARBIT regelen in voorkomend geval dat Wederpartij de Gebreken, onder druk van een inhouding op de Vergoeding, met bekwame spoed herstelt.

De hoogte van de inhouding dient een serieuze prikkel tot herstel te zijn en in een redelijke verhouding te staan tot het belang van Opdrachtgever bij spoedig herstel.

Artikel 7. Vergoeding

Artikel 7.1

In de tabel dient per onderdeel van de Prestatie de prijs en de vergoedingsmaatstaf te worden vermeld. De meest gangbare vergoedingsmaatstaf is steeds al ingevuld; bijvoorbeeld prijs per Product bij koop en uurtarief bij Detachering.

BTW

De Vergoeding omvat de prijs exclusief BTW. In de tabel is de prijs zowel inclusief als exclusief BTW vermeld zodat voor Opdrachtgever duidelijk zichtbaar is of bepaalde onderdelen van de Prestatie zijn vrijgesteld van BTW of daarvoor het lage BTW-tarief geldt.

Artikel 7.2

De indexeringsclausule is optioneel en verwijst naar het prijsindexcijfer dat ook in de ARVODI als basis is genomen voor jaarlijkse tariefswijzigingen. Het prijsindexcijfer is beschikbaar via de internetsite van het Centraal Bureau voor de Statistiek (www.cbs.nl). De gehanteerde prijsindex heeft betrekking op zakelijke dienstverlening en is dus minder geschikt voor de koop van apparatuur en de verwerving van Gebruiksrechten. De prijsindex kan op die overeenkomsten desalniettemin wel overeenkomstig worden toegepast.

Artikel 7.3

In dit lid worden de Service levels vermeld die – mocht het overeengekomen dienstverleningsniveau niet worden gehaald – aanleiding geven voor een korting op de Vergoeding.

Artikel 7.4

Indien de Prestatie niet binnen de overeengekomen termijn is Op- c.q. Afgeleverd, wordt het in art. 7.4 in te vullen bedrag op de Vergoeding in mindering gebracht. De korting komt niet in mindering op een eventuele schadevordering en doet er niet aan af dat Opdrachtgever daarnaast nog nakoming, schadevergoeding en/of ontbinding kan vorderen (art. 14.3 ARBIT)

Artikel 7.5

modelovereenkomst arbit 2011 blz. 22 van 25

De kwaliteit van Af- c.q. Opgeleverde Prestaties is wisselend hetgeen er toe leidt dat Prestaties nog regelmatig moeten worden afgekeurd. De schade die Opdrachtgever hierdoor leidt kan in veel gevallen worden verhaald op de Wederpartij. De ARBIT biedt daarnaast in artikel 7.5 nog een extra stimulans om de Prestatie zonder Gebreken Af- c.q. Op te leveren. Indien de Prestatie namelijk door Opdrachtgever wordt afgekeurd kan, indien dat is overeengekomen, tevens een korting in mindering worden gebracht op de Vergoeding voor iedere dag dat de Wederpartij nodig heeft om de geconstateerde Gebreken te herstellen.

Artikel 8. Facturering, verschuldigdheid en betaling

Artikel 8.1

Conform de comptabele regelgeving voor het Rijk betaalt Opdrachtgever Wederpartij in beginsel niet dan nadat de Prestatie is geaccepteerd. Dit komt tot uitdrukking in artikel 15.1 ARBIT waarin is bepaald dat een betalingstermijn pas na Acceptatie gaat lopen, zelfs als Wederpartij al veel eerder een factuur heeft verzonden. In de tabel van lid 1 zal om die reden meestal "Acceptatie" als tijdstip van verschuldigdheid worden vermeld, maar dit moment kan ook daarvoor liggen zoals bij betaling:

- a) van een voorschot (artikel 16 ARBIT);
- b) van onderhoudsvergoedingen (artikel 8.5);
- c) bij Acceptatie van onderdelen van de Prestatie.

In voorkomend geval kan het afwijkende moment van verschuldigdheid in de tabel worden ingevuld.

Artikel 8.2

In lid 2 kan worden aangegeven welke gegevens op de factuur moeten worden vermeld. Indien partijen gebruik maken van elektronisch bestellen of factureren dienen de daartoe benodigde gegevens te worden opgenomen in artikel 8.2 of dient daar te worden verwezen naar een Bijlage Elektronisch bestellen en factureren.

Artikel 8.3

In artikel 11.1 ARBIT is bepaald dat Opdrachtgever niet gehouden is tot betaling voordat de Prestatie is geaccepteerd. Omdat Onderhoud in de praktijk echter vaak vooruit wordt betaald is in de Modelovereenkomst een afwijkende regeling opgenomen. Deze regeling komt er kort gezegd op neer dat Onderhoud vooraf wordt betaald, dat Onderhoud niet wordt opgeleverd (artikel 5.2) en dat Wederpartij wordt afgerekend op de in de Service level agreement (hierna: SLA) overeengekomen Service levels (artikel 6.1).

De SLA bevat ook de sancties die aan Wederpartij kunnen worden opgelegd als deze tekortschiet in de nakoming van de overeengekomen Service levels.

Artikel 8.6

Indien Opdrachtgever reeds voorafgaand aan de Acceptatie van de Prestatie betalingen wenst te doen aan Wederpartij dient dit uitdrukkelijk te worden overeengekomen. Op grond van de Regeling verlening voorschotten dient Opdrachtgever onder omstandigheden een kredietinstellingsgarantie te vragen van Wederpartij (zie ook Toelichting bij artikel 16 ARBIT). Een model kredietinstellingsgarantie is bijgesloten bij de Modelovereenkomst. Een afschrift van de kredietinstellingsgarantie dient als Bijlage bij de Overeenkomst te worden opgenomen. Het originele exemplaar van de garantie is een waardepapier en dient na afloop van de garantieperiode te worden teruggegeven. Het is daarom van belang de bewaring van een afgegeven garantie met de nodige veiligheidswaarborgen te omgeven.

In artikel 11.1 ARBIT is bepaald dat Opdrachtgever niet eerder hoeft te betalen dan nadat hij de Prestatie heeft geaccepteerd. Aangezien Onderhoud niet wordt opgeleverd ter Acceptatie (Toelichting bij artikel 5.2) wordt hier bepaald dat artikel 11.1 ARBIT niet van toepassing is voor de betaling en facturering van Onderhoud.

modelovereenkomst2011 blz. 23 van 25

Artikel 9. Algemene en bijzondere voorwaarden

Artikel 9.1

Van de Overeenkomst maken in beginsel uitsluitend de Voorwaarden, de tekst van dit document, het Bestek, de Offerte en de Bijlagen onderdeel uit. De toepasselijkheid van andere algemene voorwaarden is uitdrukkelijk uitgesloten.

Artikel 9.2

Uitgangspunt is dat de Overeenkomst alleen wordt beheerst door de Voorwaarden van Opdrachtgever en niet door voorwaarden van Wederpartij of van derden (zie lid 1). In de praktijk blijkt het echter niet altijd mogelijk om voorwaarden van Wederpartij of derden volledig buiten toepassing te laten. Dat kan zijn omdat Opdrachtnemer in een zodanig sterke positie verkeert dat hij eenvoudig aan zijn eigen voorwaarden kan vasthouden maar ook omdat bij de uitvoering van de Prestaties gebruik wordt gemaakt van programmatuur van derden waaraan die derde eigen onbespreekbare gebruiksvoorwaarden heeft verbonden. Onder dergelijke omstandigheden kan Opdrachtgever het optionele artikel 9.2 in de Modelovereenkomst toepassen. Dit artikellid biedt de mogelijkheid om - onder strikte voorwaarden - licentievoorwaarden van Wederpartij of van bij de Prestatie betrokken derden toepasselijk te laten zijn. Het spreekt voor zich dat het Bestek deze van toepassing verklaring dan niet moet verbieden.

Artikel 9.2 heeft alleen betrekking op algemene of bijzondere voorwaarden die onderdeel uitmaken van de Offerte. Het gaat daarin dus niet om gevallen waarin Wederpartij van Opdrachtgever verlangt dat deze behalve dit document (de Modelovereenkomst) ook een afzonderlijke licentieovereenkomst ondertekent. Ook voor een afzonderlijke licentieovereenkomst geldt evenwel dat met het afsluiten daarvan afbreuk zou worden gedaan aan het uitgangspunt dat geen andere voorwaarden onderdeel uitmaken van de Overeenkomst dan de ARBIT-Voorwaarden. Is het afsluiten van zo'n afzonderlijke licentieovereenkomst evenwel onvermijdelijk (en aanbestedingsrechtelijk toegestaan) dan moet ook daarin in ieder geval expliciet aandacht worden geschonken aan:

- a) de positie van die licentieovereenkomst in de rangorde als bedoeld in artikel 2.2, en
- b) het van overeenkomstige toepassing zijn van artikel 9.2, derde en vierde gedachtestreepje.

De toepasselijkheid van licentievoorwaarden van Wederpartij of derden, in welke vorm ook, kan nooit afbreuk doen aan het Overeengekomen gebruik. In sommige gevallen, bijvoorbeeld als het gaat om licentievoorwaarden die betrekking hebben op OSS, is dat laatste ook niet waarschijnlijk. OSS licentievoorwaarden, zoals bijvoorbeeld de GNU General Public License (GPL), plegen zodanig ruime gebruiksrechten te verschaffen dat het Overeengekomen gebruik daardoor eerder nog wordt verruimd dan beperkt. In andere gevallen kan echter wel sprake zijn van een beperking van het Overeengekomen gebruik. Derhalve dient te worden gewaarborgd dat de in de ARBIT vereiste minimum omvang van de Gebruiksrechten niet alsnog door de toepassing van andere algemene voorwaarden wordt beperkt. Daarom is in artikel 9.2 derde gedachtestreepje bepaald dat het Overeengekomen gebruik door de toepasselijkheid daarvan niet mag worden uitgesloten of beperkt.

Voorts kan het zijn dat licentievoorwaarden aanvullende verplichtingen voor Opdrachtgever bevatten die extra lasten meebrengen bijvoorbeeld voor licentiebeheer. Daarom is tevens bepaald dat daarin opgenomen aanvullende verplichtingen alleen gelden indien Wederpartij kan aantonen dat de verplichtingen van Opdrachtgever daardoor niet onredelijk worden verzwaard. Een voorbeeld van het laatste is een bepaling op grond waarvan Wederpartij bevoegd is tot eenzijdige wijziging van de voorwaarden. Bij dat alles geldt tenslotte dat de uitzondering van het tweede lid alleen geldt voor zover het om licentievoorwaarden gaat die betrekking hebben op een Gebruiksrecht dat aan Wederpartij ter beschikking wordt gesteld.

modelovereenkomst2011 blz. 24 van 25

Mochten inschrijvers al tijdens de aanbesteding willen weten of bepaalde voorwaarden voldoen aan de hiervoor bedoelde in art. 9.2 gestelde eisen dan wordt geadviseerd om daarop terughoudend te reageren ook al omdat de inschrijving van Inschrijver op dat moment nog niet bekend zal zijn. Of, en zo ja in hoeverre, dergelijke voorwaarden afbreuk

zouden kunnen doen aan het nog niet vastgestelde Overeengekomen gebruik, kan op dat moment derhalve niet worden vastgesteld. Wel is het verstandig om bij de beantwoording van dergelijke vragen direct te benadrukken dat andere voorwaarden in ieder geval niets kunnen afdoen aan de eigen verantwoordelijkheid van Opdrachtnemer voor het eindresultaat (de Prestatie). Indien over de impact van dergelijke voorwaarden al ten tijde van de inschrijving twijfel bij Opdrachtgever bestaat, is het verstandig om Wederpartij daarover direct om opheldering te vragen. Deze verheldering zal hij in zijn Offerte moeten geven.

Artikel 9.1

Programmatuur wordt vaak verstrekt onder gebruiksvoorwaarden die de gebruiker automatisch accepteert door bijvoorbeeld de verpakking te openen ("shrink-wrap" licentie) of door op een virtuele knop te klikken ("click-wrap" licentie). In dit artikel is, in lijn met art. 3 ARBIT, uitdrukkelijk bepaald dat een dergelijke feitelijke handeling Opdrachtgever niet bindt en aan de onverkorte toepasselijkheid van de Voorwaarden niets afdoet.

In de praktijk worden de bovenbedoelde gebruiksvoorwaarden meestal niet door Wederpartij maar door een derde (veelal de producent) aan Opdrachtgever gepresenteerd. Met het oog daarop dient Wederpartij Opdrachtgever te vrijwaren tegen aanspraken van derden terzake van inbreuk op deze gebruiksvoorwaarden voor zover het Overeengekomen gebruik daardoor wordt beperkt.

Artikel 9.4

Er is voor gekozen om OSS aan te merken als Standaardprogrammatuur. Daarom bestaat geen aanleiding meer voor behoud van de bijzondere verplichting van artikel 59 ARBIT. Opdrachtgever heeft als gevolg van die keuze immers ook bij OSS een contractueel recht (artikel 8.5 ARBIT) op vrijwaring door Wederpartij in geval van een inbreuk op intellectuele eigendomsrechten van derden. Bovendien kan van Maatwerk, waarop artikel 59 ARBIT betrekking heeft, bij de inzet van OSS geen sprake meer zijn aangezien OSS nu wordt aangemerkt als Standaardprogrammatuur. Vooruitlopend op aanpassing van de ARBIT en de bijbehorende Toelichting is artikel 59 ARBIT daarom in de Modelovereenkomst buiten werking gesteld.

Bij evaluatie van de ARBIT zal in een breder verband worden gezien of bij de verwerving van Gebruiksrechten alsnog extra waarborgen moeten worden verlangd ten aanzien van de kwaliteit van Programmatuur.

Artikel 9.5

Een Wederpartij moet door Opdrachtgever in de gelegenheid worden gesteld om voor of bij het sluiten van de Overeenkomst kennis te nemen van de Voorwaarden. Als Wederpartij die mogelijkheid niet is geboden dan kan zij zich onder omstandigheden met succes verzetten tegen de (volledige) werking van de Voorwaarden. Het is dan ook belangrijk dat de Voorwaarden als bijlage bij de Overeenkomst worden gevoegd.

In dit lid is bepaald dat de Voorwaarden bij de Overeenkomst zijn gevoegd teneinde daarmee te borgen dat partijen niet tot ondertekening overgaan voordat de Voorwaarden ook daadwerkelijk bij de Overeenkomst zijn gevoegd.

Indien de Overeenkomst langs elektronische weg tot stand komt ligt het in de rede dat ook de Voorwaarden langs elektronische weg ter beschikking worden gesteld. Deze terbeschikkingstelling moet op een zodanige wijze plaatsvinden dat de Voorwaarden door Wederpartij kunnen worden opgeslagen en toegankelijk zijn voor latere kennisneming. In uitzonderingsgevallen kan worden volstaan met bekendmaking van de locatie waar van de modelovereenkomst art. 25 van 25

Voorwaarden langs elektronische weg kennis kan worden genomen alsmede dat de Voorwaarden op verzoek worden toegezonden (art. 6:234 lid 1 BW).

Artikel 10

Artikel 10 biedt ruimte voor het opnemen van aanvullende bepalingen. In de tabel hierna wordt een aantal onderwerpen genoemd dat mogelijk regeling behoeft.

Artikel 10 is ook geschikt voor het opnemen van eventuele afwijkingen van de Voorwaarden.

In dat geval dienen bepalingen met de volgende formulering te worden opgenomen: "In afwijking van het bepaalde in artikel <artikel> van de Voorwaarden, geldt dat <afwijking>".

Het moge duidelijk zijn dat het formuleren van afwijkingen niet de voorkeur heeft en dat het

correct formuleren van een afwijkende bepaling juridische toetsing behoeft. Een afwijkende bepaling kan namelijk ook gevolgen hebben voor andere onderdelen van de Voorwaarden of de Overeenkomst.

Als er sprake is van meerdere aanvullende en/of afwijkende bepalingen kan het beste doorgenummerd worden (10.1, 10.2 e.v.)"

Onderwerp Toelichting

Duurzaam inkopen

Indien in de aanbesteding specifieke eisen zijn gesteld op het gebied van duurzaamheid, meer in het bijzonder milieueisen of sociale eisen, dan kan het nodig zijn deze afspraken separaat in of bij de Overeenkomst vast te leggen.

Intellectuele

eigendomsrechten

Artikel 8 ARBIT bevat de basisregeling met betrekking tot de vraag of en zo ja welke IE-rechten worden overgedragen. Bij meer complexe situaties dient in de Overeenkomst uitdrukkelijk te worden bepaald welke IE-rechten wel en welke niet worden overgedragen aan Opdrachtgever.

Escrow

De Voorwaarden bevatten een generieke regeling. Concrete afspraken over Escrow moeten in de Overeenkomst worden vastgelegd.

De Escrowregeling kan ook worden gebruikt worden bij OSS. De toegevoegde waarde van een Escrow bij OSS is niet zozeer gelegen in het beschikbaar stellen van de Broncode (die is bij OSS immers al beschikbaar) maar in de extra mogelijkheid van verificatie van de Broncode. Daaronder wordt bijvoorbeeld verstaan de controle op de toegankelijkheid van de Broncode, de afwezigheid van virussen en de volledigheid van bijbehorende documentatie (zie Toelichting bij artikel 47 ARBIT).

Kwaliteitsborging

Indien artikel 5 ARBIT in een concreet geval onvoldoende mogelijkheden tot kwaliteitsborging biedt, dient een en ander in de Modelovereenkomst te worden uitgewerkt.

Projectfasering

De ARBIT biedt ruimte voor projecten waarbij een adviesdienst in fasen wordt opgeleverd. Opdrachtgever dient in voorkomend geval de tabellen in het model op deze fasering aan te passen.

Service level

agreement (SLA)

Ten aanzien van Onderhoud worden doorgaans gedetailleerd Service Level-afspraken gemaakt in een SLA. In artikel 68 ARBIT is het begrippenkader voor de SLA opgenomen (Correctief Onderhoud, Functiehersteltijd, Innovatief Onderhoud, Preventief Onderhoud, Reactietijd, Service levels, Service-uren en Storing).

Exitclausule

In artikel 30.6 ARBIT is voorzien in een algemene regeling van de gevolgen van een voortijdige beëindiging van een Opdracht door opzegging. Indien er sprake is van een andersoortige Prestatie of beëindiging of indien bij de Overeenkomst een bijzondere afhankelijkheid van de Wederpartij ontstaat is het raadzaam een meer specifieke regeling in de Overeenkomst op te nemen.