Inkoopvoorwaarden[2017]

van

ProRail B.V.

Versie: V2.1
Versie Datum: 20/12/2016
KvK: 30124359
ABN AMRO: 45.28.41.259

Correspondentieadres:

ProRail B.V.
Procurement
Postbus 2038
3500 GA Utrecht

© 2017 ProRail B.V.
Behoudens de in of krachtens de Auteurswet 1912 gestelde uitzonderingen mag niets uit deze uitgave worden verveelvoudigd en/of openbaar gemaakt door middel van druk, fotokopie, microfilm of op welke andere wijze ook, zonder het voorafgaande schriftelijke toestemming van de auteur.

No part of this document may be reproduced or published by print, photocopying, microfilm or any other means without prior written permission from the author.

INHOUDSOPGAVE:

1.	Begripsbepalingen	4
2.	De Inkoopvoorwaarden	4
3	Toepasselijkheid van andere voorschriften en regelingen	5
4	Tegenstrijdige of onduidelijke bepalingen	5
5	Totstandkoming van de Overeenkomst	5
6	Wijziging van de Overeenkomst	5
7	Vertegenwoordiging van partijen	6
8	Algemene verplichtingen en verantwoordelijkheden van ProRail	7
9	Algemene verplichtingen en verantwoordelijkheden van Opdrachtnemer	7
10	Levering van zaken	7
11	Toerekenbare tekortkoming in de nakoming (wanprestatie)	8
12	Inschakeling van hulpmiddelen, personeel en derden	8
13	Kwaliteitsborging	9
14	Garantie met betrekking tot zaken	9
15	Garantie met betrekking tot Programmatuur	10
16	Maatschappelijk verantwoord ondernemen	11
23	Bankgarantie	15
24	Verzekering	15
25	Intellectueel eigendom	15
26	Intellectueel eigendom met betrekking tot Programmatuur	16
27	Kortingen	17
28	Niet toerekenbare tekortkoming (overmacht)	17
29	Beëindiging, eenzijdig	18
30	Aansprakelijkheid	18
31	Overdracht rechten en plichten	19
32	Geheimhouding	19
33	Bedrijfsvaardige oplevering met betrekking tot het leveren van zaken	20
34	Risico - en eigendomsovergang met betrekking tot het leveren van zaken	20
35	Onderdelen en speciale gereedschappen met betrekking tot het leveren van zaken	21
36	Bedrijfsvaardige oplevering met betrekking tot Programmatuur	21
37	Integriteit, oneigenlijk voordeel	21
38	Voertaal	22
39	Toepasselijk recht en wijzigingen in wet- en regelgeving	22
40	Ongeldigheid van een of meer bepalingen	22
41	Beslechting van geschillen	22

1. Begripsbepalingen

Acceptatie:	Een schriftelijk, positief bericht afgegeven na het doorlopen van de acceptatieprocedure opgenomen in deze Inkoopvoorwaarden;
Broncode:	Het geheel van computerinstructies, vastgelegd in een nader te bepalen programmeertaal, welke de basis vormt voor de door ProRail te gebruiken Programmatuur;
DDP (gelost):	DDP volgens de ″Incoterms″ editie 2016, uitgegeven door de Internationale Kamer van Koophandel in Parijs. Onder DDP (gelost) wordt verstaan het afleveren op de gewenste locatie, inclusief het af-/uitladen, betalen van heffingen en een transportverzekering tot en met het uitladen op locatie;
Korting:	Een gefixeerde vermindering van de overeengekomen prijs;
Levering:	(Deel-)verrichting door Opdrachtnemer als omschreven in de Overeenkomst zoals het leveren van zaken, het tot stand brengen van een werk, de verrichting van een dienst en/of de uitvoering van een opdracht;
Mijlpaal(-datum):	In de overeenkomst vastgelegde datum waaraan de voortgang afgemeten kan worden;
Opdrachtnemer:	De contractspartij waarmee ProRail een Overeenkomst met betrekking tot een Levering heeft gesloten;
Overeenkomst:	De overeenkomst tussen ProRail en Opdrachtnemer waarvan de Inkoopvoorwaarden deel uitmaken;
Programmatuur:	het geheel van programmaregels, welke nodig zijn om een computerprogramma in zijn geheel reproduceerbaar, bewerkbaar en werkend te houden;
ProRail:	ProRail B.V., een besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid, statutair gevestigd te Utrecht en met adres aan het Moreelsepark 3, 3511 EP te Utrecht, Nederland;

2. De Inkoopvoorwaarden

2.1 Deze Inkoopvoorwaarden zijn van toepassing op alle aanvragen, offertes (waaronder mede worden verstaan aanbiedingen of inschrijvingen), opdrachten en inkooporders van ProRail, op elke Overeenkomst en op alle rechtshandelingen tussen Opdrachtnemer en ProRail, tenzij Partijen anders overeenkomen.

2.2 Afwijkingen en aanvullingen van deze Inkoopvoorwaarden zijn alleen geldig indien en voor zover ProRail die uitdrukkelijk schriftelijk met Opdrachtnemer zijn overeengekomen.

2.3 Door Opdrachtnemer onder welke benaming dan ook gehanteerde algemene voorwaarden zijn uitdrukkelijk niet van toepassing op de Overeenkomst. In een voorkomend geval treden deze Inkoopvoorwaarden daarvoor in de plaats.

2.4 De voorschriften en regelingen van ProRail, toepasselijk op het moment van tot stand komen van de Overeenkomst waarnaar in deze Inkoopvoorwaarden wordt verwezen, kunnen worden gedownload van www.prorail.nl/leveranciers/aanbesteden-en-inkoop.

2.5 Bij afwijking tussen de Nederlandstalige tekst en een vertaling in een andere taal prevaleert de Nederlandstalige tekst.

3 Toepasselijkheid van andere voorschriften en regelingen

3.1 Het Huisreglement van ProRail (code RLN00300) en de bepalingen met betrekking tot het Digitaal Veiligheidspaspoort zijn naast deze Inkoopvoorwaarden op de Overeenkomst van toepassing in het geval personeel van Opdrachtnemer en van door hem ingeschakelde derden aanwezig zijn op (spoorweg)terreinen, in gebouwen en technische ruimtes die in beheer zijn bij ProRail. Het Huisreglement is van toepassing op iedereen die zich op deze locaties begeeft.

3.2 Indien en voor zover werkzaamheden en/of diensten dienen plaats te vinden in of in de nabijheid van spoorweginfrastructuur als bedoeld in art. 1 van de Spoorwegwet is tevens regelgeving uitgegeven door de stichting Railalert (www.railalert.nl) van toepassing.

4 Tegenstrijdige of onduidelijke bepalingen

4.1 Indien bepalingen uit de Overeenkomst, deze Inkoopvoorwaarden of andere door ProRail van toepassing verklaarde voorwaarden, regelingen of voorschriften tegenstrijdig of onduidelijk zijn, prevaleert de Overeenkomst boven de Inkoopvoorwaarden en de Inkoopvoorwaarden boven enige andere door ProRail van toepassing verklaarde regeling, tenzij expliciet in het betreffende document anders is bepaald.

5 Totstandkoming van de Overeenkomst

5.1 Aanvragen, offertes, inschrijvingen, opdrachten, inkooporders of andere aanbiedingen van Opdrachtnemer zijn onherroepelijk, tenzij daaruit ondubbelzinnig blijkt dat deze vrijblijvend zijn.

5.2 Een Overeenkomst komt tot stand door de aanvaarding door ProRail van het aanbod van Opdrachtnemer, hetgeen uitsluitend blijkt uit een uitdrukkelijke schriftelijke bevestiging door een daartoe bevoegde medewerker van ProRail. Mondelinge orders of opdrachten binden ProRail niet voor zover de order of opdracht niet door een daartoe bevoegde medewerker van ProRail uitdrukkelijk schriftelijk is bevestigd.

5.3 Een afwijking van de orderbevestiging ten opzichte van de aanbieding bindt ProRail niet, tenzij ProRail de afwijking uitdrukkelijk schriftelijk aanvaardt op de wijze als in art. 5.2 omschreven. Een aanvaarding van of betaling voor door de Opdrachtnemer geleverde zaken of diensten geldt niet als aanvaarding van de afwijking.

5.4 Door Opdrachtnemer uitgevoerde werkzaamheden, die niet vooraf op de wijze als omschreven in art. 5 en 6 van de Inkoopvoorwaarden schriftelijk zijn overeengekomen, worden niet door ProRail vergoed.

5.5 Alle kosten gemoeid met het opstellen van een offerte of aanbieding zijn voor rekening van Opdrachtnemer, tenzij expliciet anders overeengekomen.

6 Wijziging van de Overeenkomst

6.1 Wijziging van de Overeenkomst is uitsluitend mogelijk als ProRail ondubbelzinnig schriftelijk instemt met een wijziging.

6.2 Wanneer Opdrachtnemer meent dat er sprake is van uitbreiding of inkrimping van zijn verplichtingen uit de Overeenkomst, stelt Opdrachtnemer ProRail daarvan onverwijld schriftelijk op de hoogte. Vervolgens dient Opdrachtnemer ter zake daarvan met bekwame spoed eventueel een aanvullende offerte in bij ProRail. Voor zover in de Overeenkomst een vaste prijs is overeengekomen, is de aanvullende offerte eveneens gebaseerd op een vaste prijs. In andere gevallen wordt - voor zover van toepassing - een geraamd maximumbedrag

geoffreerd, tegen welk bedrag de voorgestelde uitbreiding of inkrimping in ieder geval kan worden uitgevoerd. In de aanvullende offerte zijn tevens alle voor de uitvoering van de wijziging nodige kosten begrepen. Bij de calculatie van de financiële gevolgen van de uitbreiding of de inkrimping is Opdrachtnemer verplicht in voorkomend geval in de Overeenkomst opgenomen eenheidsprijzen, kosten en opslagen en (staffel-)kortingen aan te houden.

6.3 In zijn aanvullende offerte dient Opdrachtnemer tevens gemotiveerd aan te geven of, en zo ja in hoeverre, de wijziging gevolgen heeft voor de planning van de Levering, waarbij de in de Overeenkomst opgenomen Mijlpaaldata uitgangspunt dienen te zijn.In het geval van een overeenkomst van opdracht zijn alleen Mijlpaaldata fatale termijnen.

6.4 Opdrachtnemer dient, alvorens hij tot uitvoering van de gewijzigde Overeenkomst overgaat, daartoe eerst uitdrukkelijke schriftelijke toestemming van ProRail te hebben ontvangen in de vorm van een aanvullende opdracht. Daarin worden niet alleen de eventuele prijsconsequenties vastgelegd, maar ook de eventuele wijzigingen met betrekking tot betalingstermijnen en de planning.

6.5 Opdrachtnemer dient, alvorens tot de uitvoering van de vermindering c.q. de vermeerdering van de werkzaamheden over te gaan, daartoe eerst een schriftelijke opdracht van ProRail te hebben ontvangen. In deze opdracht leggen partijen niet alleen de eventuele consequenties voor de kosten vast maar ook de eventuele wijzigingen in de termijnstaat (voor zover Opdrachtnemer die ter Acceptatie moet indienen) en de planning. ProRail vergoedt uitgevoerde werkzaamheden waarvoor Opdrachtnemer geen voorafgaande, schriftelijke opdracht heeft ontvangen niet.

7 Vertegenwoordiging van partijen

7.1 ProRail wijst in de Overeenkomst één persoon aan om als haar vertegenwoordiger op te treden. Deze vertegenwoordiger is ter zake bevoegd namens ProRail jegens Opdrachtnemer op te treden. De door ProRail aangewezen vertegenwoordiger kan ter uitvoering van de Overeenkomst een organisatie inrichten en de personen werkzaam in deze organisatie voorzien van afgeleide bevoegdheden. Voor zover relevant voor de uitvoering van de Overeenkomst maakt de vertegenwoordiger zijn organisatie aan Opdrachtnemer bekend. ProRail is te allen tijde gerechtigd een aangewezen persoon te vervangen door een andere persoon.

7.2 Opdrachtnemer wijst één persoon aan om, zonder enige beperking, ten aanzien van alle zaken en onderwerpen betreffende de uitvoering van de Overeenkomst als zijn vertegenwoordiger op te treden en Opdrachtnemer ter zake te binden. Opdrachtnemer maakt de naam van de aangewezen vertegenwoordiger onverwijld na de totstandkoming van de Overeenkomst schriftelijk aan ProRail bekend.

7.3 Voor zover Opdrachtnemer voorafgaand aan de totstandkoming van de Overeenkomst bij naam genoemde personen als verantwoordelijke functionarissen voor bepaalde sleutelposities had voorgesteld, is Opdrachtnemer verplicht die functionarissen ter uitvoering van de Overeenkomst op de betreffende sleutelposities in te zetten.Indien en zodra Opdrachtnemer in redelijkheid van oordeel is dat het niet van hem kan worden gevergd een zodanige functionaris nog langer ter uitvoering van de Overeenkomst in te zetten, dient hij een voorstel voor de vervanging van de betreffende functionaris door een andere persoon ter Acceptatie in. Uit het voorstel dient tenminste de gelijkwaardigheid qua kennis, kunde en ervaring met de vertrekkende functionaris te blijken.

8 Algemene verplichtingen en verantwoordelijkheden van ProRail

8.1 ProRail maakt tijdig de informatie waarover zij beschikt en voor zover het ter beschikking stellen noodzakelijk is voor de juiste en tijdige uitvoering van de Overeenkomst, aan Opdrachtnemer bekend.

8.2 ProRail verleent de noodzakelijke medewerking aan de uitvoering van de Overeenkomst en neemt tijdig de daartoe vereiste besluiten.

8.3 ProRail informeert Opdrachtnemer tijdig omtrent omstandigheden die de uitvoering van de Overeenkomst negatief kunnen beïnvloeden.

8.4 ProRail is verantwoordelijk voor de inhoud van de door haar in het kader van de uitvoering van de Overeenkomst aan Opdrachtnemer verstrekte informatie.

9 Algemene verplichtingen en verantwoordelijkheden van Opdrachtnemer

9.1 Opdrachtnemer is verplicht om zich er voorafgaand aan het sluiten van de Overeenkomst van te vergewissen dat hij over alle door hem noodzakelijk geachte informatie beschikt om de Levering naar behoren te kunnen uitvoeren. Opdrachtnemer kan zich er na het sluiten van de Overeenkomst niet op beroepen dat bepaalde, voor het uitvoeren van zijn verplichtingen uit de Overeenkomst noodzakelijke, informatie ontbrak.

9.2 Opdrachtnemer is gehouden om zijn verplichtingen uit de Overeenkomst uit te voeren zoals een goed en zorgvuldig Opdrachtnemer betaamt. Opdrachtnemer zet deskundig en vakbekwaam personeel in ter uitvoering van de Overeenkomst.

9.3 Opdrachtnemer dient ProRail onverwijld schriftelijk op de hoogte te stellen van iedere omstandigheid die de uitvoering van de Overeenkomst negatief kan beïnvloeden.

9.4 Het spoor moet door'; Opdrachtnemer doet uitdrukkelijk afstand van zijn retentierecht en is verplicht de uitvoering van de Overeenkomst voort te zetten in geval ProRail tekortschiet in de nakoming van (één van) haar verplichtingen, tenzij door Partijen zelf is vastgesteld dan wel op grond van een in kracht van gewijsde gegaan vonnis vastligt dat de Opdrachtnemer een opeisbare vordering op ProRail heeft en dat ProRail deze vordering ten onrechte onbetaald laat.

10 Levering van zaken

10.1 Leveringen vinden DDP (gelost) plaats op de in de Overeenkomst aangeduide plaats van bestemming en op de bepaalde datum en het tijdstip, tenzij expliciet anders overeengekomen.

10.2 De in de Overeenkomst opgenomen Mijlpaaldata zijn, tenzij anders blijkt uit de Overeenkomst, fatale termijnen. Door het overschrijden van een fatale termijn is Opdrachtnemer in verzuim.

10.3 Indien ProRail tijdig aan Opdrachtnemer kenbaar maakt dat zij, om welke reden dan ook niet in staat is zaken in ontvangst te nemen op de overeengekomen plaats van bestemming, de bepaalde datum en/of het tijdstip en deze zaken zijn gereed voor verzending, zal Opdrachtnemer de zaken bewaren, beveiligen, en alle redelijke maatregelen treffen om (de kwaliteit van) de zaken te waarborgen totdat zij aan ProRail zijn geleverd.

10.4 Tenzij in de Overeenkomst anders is bepaald, geeft uitstel van levering als bedoeld in art. 10.3, Opdrachtnemer recht op vergoeding van de ten gevolge van het uitstel in redelijkheid gemaakte (extra) kosten, indien het uitstel langer duurt dan één (1) maand.

10.5 Bij Leveringen die conform de Overeenkomst onder een – al dan niet door ProRail voorgeschreven – certificaat afgeleverd dienen te worden, dient een kopie of afschrift van dat certificaat meegeleverd te worden.

11 Toerekenbare tekortkoming in de nakoming (wanprestatie)

11.1 Indien Opdrachtnemer toerekenbaar tekortschiet in de nakoming van zijn verplichtingen uit de Overeenkomst, kan ProRail hem schriftelijk in gebreke stellen.
Opdrachtnemer maakt in dat geval een afwijkingsrapport op met betrekking tot de geconstateerde tekortkomingen en een plan van aanpak gericht op het opheffen van de tekortkomingen. In overleg met Opdrachtnemer bepaalt ProRail de redelijke termijn waarbinnen Opdrachtnemer de tekortkomingen opheft,
Opdrachtnemer raakt in verzuim indien na het verstrijken van deze termijn de tekortkomingen niet zijn verholpen.

11.2 Indien ProRail en Opdrachtnemer een fatale termijn zijn overeengekomen, zoals bedoeld in art. 10.2, is Opdrachtnemer echter vanaf het moment van het verstrijken van die termijn in verzuim.

11.3 Indien ProRail toerekenbaar tekortschiet in de nakoming van haar verplichtingen uit de Overeenkomst, met als gevolg een vertraging in de uitvoering van de Overeenkomst, heeft Opdrachtnemer met inachtneming van de procedure van art. 6, recht op termijnverlenging tot de omvang van de vertraging en vergoeding van de dientengevolge door Opdrachtnemer aannemelijk gemaakte onvermijdbare (extra) kosten.

11.4 ‘Het spoor moet door’; tenzij in de Overeenkomst expliciet anders is overeengekomen, is ProRail vanaf het moment van verzuim van Opdrachtnemer gerechtigd, zonder voorafgaande rechterlijke machtiging, de uitvoering van de Overeenkomst voor rekening van Opdrachtnemer te voltooien of te doen voltooien zonder dat Opdrachtnemer aanspraak kan maken op schadevergoeding of vergoeding van kosten, een en ander onverminderd de overige rechten van ProRail in geval van verzuim.

11.5 ProRail slaat, voor zover van toepassing, afgekeurde zaken voor rekening en risico van Opdrachtnemer op. Indien Opdrachtnemer niet binnen een termijn van veertien (14) dagen nadat ProRail aan Opdrachtnemer heeft kenbaar gemaakt dat de geleverde zaken zijn afgekeurd deze zaken heeft teruggehaald, kan ProRail deze zaken zonder toestemming van Opdrachtnemer voor diens rekening en risico aan hem retourneren. Indien Opdrachtnemer weigert de zaken in ontvangst te nemen, kan ProRail deze zaken voor rekening en risico van Opdrachtnemer opslaan, verkopen of vernietigen.

11.6 Het bepaalde in de vorige artikelleden laten de andere rechten of vorderingen die ProRail aan een tekortkoming kan ontlenen, onverlet.

12 Inschakeling van hulpmiddelen, personeel en derden

12.1 Opdrachtnemer is verantwoordelijk voor zijn personeel en door hem in te schakelen hulpmiddelen en derden.
Opdrachtnemer kan de uitvoering van de werkzaamheden alleen opdragen aan derden na schriftelijke toestemming door ProRail dan wel Acceptatie op een daartoe strekkend voorstel van Opdrachtnemer. ProRail heeft het recht aan Acceptatie voorwaarden te verbinden.

12.2 Voor zover Opdrachtnemer voor de uitvoering van de in de Overeenkomst opgedragen werkzaamheden derden inschakelt die door ProRail zijn erkend, is schriftelijke toestemming als bedoeld in art. 12.1 niet vereist.

12.3 Opdrachtnemer draagt er zorg voor dat zijn personeel en door hem ingeschakelde derden de in de Overeenkomst beschreven verplichtingen nakomen. Handelingen in strijd met, respectievelijk het nalaten te handelen conform de Overeenkomst door personeel of derden, worden Opdrachtnemer toegerekend als betrof het diens eigen gedragingen.

12.4 Indien ProRail van mening is dat een bepaalde persoon die door Opdrachtnemer ter uitvoering van zijn verplichtingen uit de Overeenkomst ingezet is, onvoldoende vakbekwaam of deskundig is of dat ProRail in redelijkheid anderszins van oordeel is dat deze ingezette persoon niet acceptabel is, zal Opdrachtnemer onverwijld voor een vervanger zorgdragen.

13 Kwaliteitsborging

13.1 Opdrachtnemer voert, voordat Leveringen plaatsvinden, zelf alle activiteiten uit om na te gaan of aan de overeengekomen eisen wordt voldaan. Indien in de Overeenkomst kwaliteitsborgingseisen zijn gesteld, past de opdrachtnemer een kwaliteitsborgingssysteem toe dat voldoet aan deze eisen.

13.2 Opdrachtnemer stelt ProRail in staat te onderzoeken of te laten onderzoeken of uitvoering plaatsvindt conform de overeengekomen eisen en/of in overeenstemming met het kwaliteitssysteem.
ProRail maakt met terughoudendheid gebruik van haar onderzoeksbevoegdheid. Zo mogelijk kondigt ProRail een dergelijk onderzoek twee weken van tevoren schriftelijk aan.

14 Garantie met betrekking tot zaken en diensten

14.1 Onverminderd de garanties opgenomen in de Overeenkomst, garandeert Opdrachtnemer dat te leveren zaken beantwoorden aan de Overeenkomst en deze Inkoopvoorwaarden. Deze garantie omvat ten minste dat:

- de eigenschappen, kwaliteit en betrouwbaarheid van de zaken geheel in overeenstemming zijn met het bepaalde in de Overeenkomst, de opgegeven specificaties en de redelijke verwachtingen van ProRail;
- de zaken deugdelijk, van goede kwaliteit en goede werking zijn en vrij van gebreken en rechten van derden;
- de zaken geschikt zijn voor het doel van de Levering en de Overeenkomst;
- de zaken voldoen aan de toepasselijke wettelijke eisen en de gebruikelijke normen en standaarden;
- de zaken voorzien zijn van een aanduiding van de producent of van degene die de zaken in de handel brengt;
- de zaken voorzien zijn van alle gegevens en instructies die nodig zijn voor een juist en veilig gebruik en
- de integratie van zaken en Programmatuur ten behoeve van de Levering in de bestaande systemen van ProRail geen nadelige gevolgen zal hebben voor het functioneren van die systemen.

14.2 Tenzij in de Overeenkomst anders is opgenomen, geldt een garantietermijn tot het einde van de technische levensduur van de geleverde zaken indien dit een langere periode dan twee jaar is. ProRail is verplicht te handelen conform bijbehorende installatie-, bedien- en onderhoudsvoorschriften en handboeken, as-built documenten en gebruik te maken van de voorgeschreven onderdelen en speciale gereedschappen om de technische levensduur van geleverde zaken te waarborgen.

14.3 Indien tijdens de garantieperiode geleverde zaken niet blijken te voldoen aan het bepaalde in art. 14.1, meldt ProRail dit bij Opdrachtnemer binnen bekwame tijd nadat zij het gebrek heeft ontdekt of redelijkerwijs had moeten ontdekken. Opdrachtnemer is verplicht, ongeacht de resultaten van voorafgaande keuringen, de betrokken Levering ten spoedigste binnen een door ProRail te bepalen termijn kosteloos te vervangen, te herstellen of het ontbrekende aan te vullen, tenzij ProRail de voorkeur geeft aan beëindiging van de Overeenkomst overeenkomstig art. 29 onverminderd de overige rechten van ProRail uit hoofde van een tekortkoming (waaronder het recht op schadevergoeding). Alle in verband hiermee te maken kosten (inclusief die van reparatie en demontage) komen voor rekening van Opdrachtnemer.

14.3.1 'Het spoor moet door': naast het bepaalde in art. 11.4 geldt dat, indien een gebrek in de Levering voortzetting van de bedrijfsvoering van ProRail onmogelijk maakt, Opdrachtnemer verplicht is alle maatregelen te nemen, ploegenwerk en overwerk inbegrepen, teneinde er voor te zorgen dat de bedrijfsvoering van ProRail zo spoedig mogelijk kan worden hervat.
Indien reparatie of vervanging van onderdelen noodzakelijk is en Opdrachtnemer niet kan voldoen aan zijn verplichting onmiddellijk aan te vangen met de reparatie, is Opdrachtnemer verplicht, voor zover mogelijk, een voorlopige reparatie uit te voeren zodat de bedrijfsvoering zo spoedig mogelijk kan worden hervat. Op een overeen te komen later tijdstip vindt dan de definitieve reparatie plaats.

14.4 De garantieperiode wordt verlengd met een periode gelijk aan de periode(n) gedurende welke het geleverde niet is gebruikt of niet volledig kon worden gebruikt als gevolg van een gebrek dat zich tijdens de garantieperiode openbaarde als bedoeld in art. 14.3. Een nieuwe garantieperiode overeenkomstig art. 14.2 is van toepassing op Leveringen die ter vervanging zijn verstrekt en op vervangen of gerepareerde delen van die Leveringen, met dien verstande dat de originele garantieperiode nimmer met meer dan een jaar wordt overschreden. De garantieperiode wordt opgeschort voor de duur dat de zaken niet hebben gefunctioneerd.

14.5 Opdrachtnemer garandeert de inhoudelijke juistheid en het toereikend zijn van zijn adviezen en/of werkzaamheden en staat in voor de gevolgen van zijn handelen.

15 Garantie met betrekking tot Programmatuur

15.1 Opdrachtnemer garandeert de deugdelijkheid, kwaliteit en goede werking van de Programmatuur gedurende een half jaar na Levering. Opdrachtnemer vervangt binnen de garantieperiode kosteloos de van de opgeleverde Programmatuur deel uitmakende standaard programma's of delen daarvan, door nieuwe verbeterde versies. Tevens past Opdrachtnemer in die gevallen de Programmatuur zo nodig aan, zodanig dat de Programmatuur ook met de nieuwe verbeterde versies, de opleveringstesten succesvol doorstaat.

15.2 Opdrachtnemer garandeert, indien van toepassing, dat de in de Overeenkomst gespecificeerde responsetijd ook wordt gehaald bij de in voorkomend geval in de Overeenkomst bepaalde groei van het aantal systemen en de werklast van een systeem.

16 Maatschappelijk verantwoord ondernemen

16.1 Opdrachtnemer dient een rechtmatig en ook overigens maatschappelijk verantwoord arbeidsvoorwaardenbeleid te voeren.

16.2 Opdrachtnemer spant zich in de 'sociale voorwaarden' zoals de fundamentele arbeidsnormen van de Internationale Arbeidsorganisatie (ILO) en de universele mensenrechten, in de hele keten van het productieproces van toepassing te laten zijn en zal streven naar verbeteringen in die voorwaarden.

16.3 Opdrachtnemer garandeert dat hij, onder meer, (i) niet in strijd handelt met de voor hem vigerende wetgeving op het gebied van kinderarbeid, (ii) niet discrimineert op grond van ras, geslacht, religie, etc., en dat hij elke vorm van discriminatie verbiedt, (iii) er bij hem geen sprake is van gedwongen, verborgen, gevaarlijk werk of werkstraffen, met uitzondering van het werk van gevangenen die vrij kunnen kiezen ergens te werken en een marktconform salaris ontvangen, (iv) hij de werknemers degelijke en zekere arbeids– en levensvoorwaarden aanbiedt en (v) het recht van vrije vereniging.

16.4 Opdrachtnemer houdt zich aan de geldende wet- en regelgeving op het gebied van arbeidsvoorwaarden en aan de CAO die voor zijn medewerkers van toepassing is. De Opdrachtnemer legt alle arbeidsvoorwaardelijke afspraken met betrekking tot voldoening van verschuldigd loon ten behoeve van personen betrokken bij de uitvoering van de Overeenkomst op een inzichtelijke en toegankelijke wijze vast (loonadministratie). Opdrachtnemer verschaft desgevraagd aan bevoegde instanties toegang tot deze loonadministratie. Opdrachtnemer verschaft desgevraagd aan ProRail onvoorwaardelijke toegang tot deze loonadministratie indien ProRail dit noodzakelijk acht in verband met het voorkomen van en/of de behandeling van een loonvordering aangaande verrichte arbeid ten behoeve van de uitvoering van de Overeenkomst.
Opdrachtnemer verleent desgevraagd onvoorwaardelijke medewerking aan alle onderzoeken (waaronder controles, toetsen, audits en loonvalidaties) die bevoegde instanties en/of ProRail dienstig achten om voldoening van verschuldigd loon ten behoeve van personen betrokken bij de uitvoering van de Overeenkomst, te verifiëren. Opdrachtnemer verschaft hiertoe desgevraagd onvoorwaardelijke toegang tot de bewaarplaats van de informatie.
Opdrachtnemer is verplicht om alle bovenstaande verplichtingen onverkort op te leggen aan door hem ingeschakelde derden en is verplicht om hierbij tevens te bedingen dat deze partijen deze verplichtingen vervolgens onverkort opnemen in contracten die zij aangaan ten behoeve van de uitvoering van de Overeenkomst.

16.5 Ter zake van CO2-emissies overleggen de *A-aanbieders* c.q. *A–leveranciers* van ProRail en Opdrachtnemers, op eerste verzoek van ProRail een door een *Certificerende Instelling* geverifieerde emissie-inventaris voor de *scope 1 en 2 emissies* conform ISO 14064-1. A-aanbieders behoren tot de groep grootste aanbieders van ProRail, samen verantwoordelijk voor tenminste 80% van de *inkoopomzet*.
In het geval ProRail verzoekt de geverifieerde emissie-inventaris te overleggen, vergoedt ProRail de betreffende Opdrachtnemer die niet reeds uit andere hoofde beschikt over een emissie-inventaris, een voorafgaand aan de inventaris nader tussen partijen overeen te komen vergoeding.
De cursief afgedrukte begrippen hebben de betekenis als omschreven in Bijlage A bij het Handboek CO2-Prestatieladder van De Stichting Klimaatvriendelijk Aanbesteden & Ondernemen (SKAO).

16.6 Indien in het kader van de aanbesteding van de Overeenkomst kwaliteits- of prestatiecriteria zijn gesteld en Opdrachtnemer op (onderdelen van) (beoordeling op basis van de beste prijs-kwaliteitverhouding, hierna afgekort als: “BPKV”) minder realiseert, dan wel naar vermoeden minder zal realiseren dan conform de Aanbieding, zal ProRail hem schriftelijk in gebreke stellen. Indien Opdrachtnemer ten aanzien van die criteria desondanks uiteindelijk minder realiseert dan conform de Aanbieding, zal een BPKV-sanctie worden opgelegd. Deze BPKV-sanctie is een inhouding op het totaalbedrag ter grootte van anderhalf (1,5) maal het verschil tussen de bij de BPKV-beoordeling behaalde kwaliteitswaarde en de gerealiseerde kwaliteitswaarde, berekend conform de BPKV-beoordelingsmethodiek.

17. Planning

17.1 Opdrachtnemer is gehouden de vastgestelde, overeengekomen planning aan te houden.

17.2 Het bepaalde in art. 17.1 geldt niet, voor zover van de planning wordt afgeweken door oorzaken die op grond van het bepaalde in de Overeenkomst niet voor risico van Opdrachtnemer komen, vooropgesteld dat Opdrachtnemer tijdig de mededeling als bedoeld in art. 17.23 heeft gedaan.

17.3 Zodra Opdrachtnemer weet of behoort te weten dat hij de planning niet, of niet op de afgesproken wijze kan halen is hij verplicht hiervan onmiddellijk schriftelijk, onder opgave van redenen, mededeling te doen aan de vertegenwoordiger van ProRail. Het bepaalde in art. 6.3 en 6.4 ten aanzien van de planning bij wijziging van de Overeenkomst , is mede van toepassing.

18. Acceptatieprocedure

18.1 Indien en voor zover in de Inkoopvoorwaarden of de Overeenkomst is bepaald dat Acceptatie door ProRail is vereist, geldt daarvoor de in dit art. beschreven acceptatieprocedure. In de Overeenkomst wordt vastgelegd welke andere dan in deze Inkoopvoorwaarden genoemde te accepteren eigenschappen door Opdrachtnemer bij ProRail ter Acceptatie ingediend dienen te worden alsmede de acceptatietermijnen welke ProRail voor elk van deze eigenschappen in acht neemt. Voor eigenschappen waarvoor op grond van deze Inkoopvoorwaarden Acceptatie door ProRail is vereist en waarvoor geen bijzondere acceptatietermijn is aangegeven, geldt een algemene acceptatietermijn van tien (10) werkdagen.

18.2 Acceptatie heeft niet tot gevolg dat enigerlei verantwoordelijkheid of aansprakelijkheid van Opdrachtnemer, betrekking hebbend op verplichtingen uit de Overeenkomst, komt te vervallen of overgaat op ProRail of op een andere grond aan ProRail wordt toegerekend.

18.3 De aanvraag tot Acceptatie moet door Opdrachtnemer schriftelijk bij ProRail worden ingediend. Opdrachtnemer stelt daarbij aan ProRail alle voor Acceptatie benodigde informatie tijdig en schriftelijk ter beschikking, met inachtneming van de planning als bedoeld in art. 17 van deze Inkoopvoorwaarden en het verloop en de duur van de Acceptatieprocedure.
Opdrachtnemer vergewist zich er steeds van dat de stukken in goede orde en compleet aan ProRail ter beschikking worden gesteld.

18.4 ProRail deelt Opdrachtnemer binnen de geldende acceptatietermijnen schriftelijk mee of Acceptatie wordt verleend. Indien een zodanige mededeling niet plaats vindt binnen de van toepassing zijnde termijn, kan Opdrachtnemer ProRail opnieuw schriftelijk verzoeken de ingediende stukken te accepteren. Dit geldt niet in het geval van de overeenkomst van opdracht.

Deze extra termijn heeft geen consequenties voor de in de Overeenkomst gestelde termijnen als bedoeld in art. 17 van deze Inkoopvoorwaarden.

18.5 ProRail kan naar aanleiding van door of namens haar geconstateerde afwijkingen ten opzichte van de Overeenkomst aan Opdrachtnemer gemotiveerd mededelen dat de ingediende stukken niet zijn geaccepteerd. In dat geval dient Opdrachtnemer binnen vijf (5) werkdagen aan ProRail een voorstel te doen met betrekking tot de maatregelen die hij voornemens is te treffen om de geconstateerde afwijkingen te herstellen. Tot het moment van Acceptatie mogen door Opdrachtnemer geen werkzaamheden worden verricht die het treffen van de voorgestelde maatregelen verhinderen. In het geval van een dergelijke verhindering heeft dat geen consequenties voor de in de Overeenkomst gestelde termijnen als bedoeld in art. 17 van deze Inkoopvoorwaarden.

18.6 Indien Opdrachtnemer van mening is dat een mededeling van ProRail als bedoeld in art. 18.4, gezien de inhoud en strekking van de Overeenkomst, niet juist is en/of dat daar kosten- of tijdconsequenties aan zijn verbonden zijn die in het kader van de Overeenkomst niet voor zijn rekening en/of risico dienen te komen, maakt hij dit aan ProRail binnen vijf (5) werkdagen na ontvangst van die mededeling schriftelijk kenbaar. Partijen trachten in dat geval binnen een nader te bepalen redelijke termijn en in redelijk overleg tot overeenstemming te komen.

18.7 Opdrachtnemer heeft niet het recht eenzijdig wijzigingen aan te brengen in eenmaal geaccepteerde documenten. Wijzigingsvoorstellen behoeven opnieuw Acceptatie door ProRail volgens de in dit artikel beschreven procedure. In het wijzigingsvoorstel wordt de wijziging expliciet omschreven, onder verwijzing naar het eerder geaccepteerde document waarop de wijziging betrekking heeft.

19. Rapportages

19.1 Opdrachtnemer informeert ProRail op reguliere basis, tenzij anders vermeld in de Overeenkomst, gelijktijdig met elke declaratie, schriftelijk en gedetailleerd omtrent de voortgang en resultaten van zijn verplichtingen uit de Overeenkomst. Deze rapportage wordt verzonden aan de in art. 7 van de Inkoopvoorwaarden bedoelde bevoegde medewerker van ProRail, tenzij anders vermeld in de Overeenkomst.

20. Overleg

20.1 Telkens wanneer dit door een der partijen noodzakelijk wordt geacht, kan door een der partijen overleg worden aangevraagd. Indien en voor zover dit overleg plaatsvindt door middel van een bijeenkomst wordt deze voorgezeten door de vertegenwoordiger van ProRail die tevens voor verslaglegging zorg draagt. Indien tijdens die vergaderingen voorstellen worden gedaan die zouden leiden tot aanpassing van de Overeenkomst omdat er consequenties voor de kosten zijn, wijzigingen in de termijnstaat (voor zover Opdrachtnemer die ter Acceptatie moet indienen) en/of de planning, dienen deze volgens de procedure van art. 6 apart schriftelijk te worden overeengekomen voordat partijen daaraan gebonden zijn.

21. Prijs

21.1 Tenzij in de Overeenkomst uitdrukkelijk anders is bepaald, zijn overeengekomen prijzen vast en luiden deze in Euro, zijn de prijzen inclusief alle kosten, de rechten en belastingen, uitgezonderd omzetbelasting.

21.2 Gedurende de looptijd van de Overeenkomst optredende wijzigingen in loonkosten, prijzen van materialen, rechten en belastingen en welke andere kosten dan ook, al dan niet ten gevolge van gewijzigde wet- of regelgeving, zijn voor rekening van

Opdrachtnemer, tenzij in de overeenkomst een afwijkende regeling is opgenomen. Het bepaalde in dit artikellid is niet van toepassing op een overeenkomst van opdracht.

21.3 Indien in de Overeenkomst is bepaald dat de Overeenkomst of een deel daarvan wordt uitgevoerd tegen in de Overeenkomst opgenomen eenheidsprijzen, dan zijn deze eenheidsprijzen inclusief alle kosten en belastingen en heffingen ("all-in"), met uitzondering van de omzetbelasting, vast en kunnen stijgingen niet aan ProRail doorberekend worden tot aan het einde van het jaar volgende op het jaar waarin de Overeenkomst werd aangegaan.

22. Betaling

22.1 Onverminderd hetgeen is bepaald in art. 21, betaalt ProRail de aan Opdrachtnemer toekomende bedragen volgens de in de Overeenkomst opgenomen betalingsregeling.

22.2 Vorderingen van Opdrachtnemer op ProRail zijn opeisbaar onder de opschortende voorwaarde dat Opdrachtnemer geen enkele opeisbare schuld heeft aan ProRail.

22.3 Bij Overeenkomsten op basis van bestede tijd en gemaakte kosten, worden, tenzij in de Overeenkomst anders is bepaald, maandelijkse declaraties opgesteld. Binnen veertien (14) dagen na afloop van een maand worden door Opdrachtnemer declaraties ingediend van de werkelijk verrichte werkzaamheden in de voorafgaande maand. Declaratie van de laatste termijn, de einddeclaratie, geschiedt uitsluitend na goedkeuring door ProRail van de Levering.

22.4 Bij Overeenkomsten op basis van een vast "all-in" bedrag zoals beschreven in art. 21 worden de betalingstermijnen afhankelijk gesteld van de voortgang van de Levering en op die wijze in termijnen verdeeld. Opdrachtnemer doet in zijn offerte een voorstel voor een zodanige verdeling.
Indien en voor zover een dergelijk voorstel in de offerte ontbrak, dient Opdrachtnemer onverwijld nadat de Overeenkomst is aangegaan een voorstel als hiervoor bedoeld ter Acceptatie in.

22.5 Een declaratie geschiedt steeds per afzonderlijke termijn als bedoeld in art. 22.3.

22.6 In de Overeenkomst is vastgelegd welke gegevens in een declaratie dienen te worden opgenomen.

22.7 Betaling vindt plaats binnen dertig (30) kalenderdagen nadat de corresponderende declaraties, de daarbij behorende bescheiden en met vermelding van de in art. 22.6 van deze Inkoopvoorwaarden genoemde gegevens in goede orde door ProRail zijn ontvangen. Betalingen op een Overeenkomst op basis van een vast "all-in" bedrag zoals beschreven in art. 20 worden beschouwd als voorschotbetalingen op de einddeclaratie.

22.8 Indien Opdrachtnemer enige verplichting of garantie uit hoofde van de Overeenkomst of uit hoofde van deze Inkoopvoorwaarden niet of niet volledig nakomt, is ProRail gerechtigd de betaling aan Opdrachtnemer op te schorten.

22.9 Betaling door ProRail houdt op geen enkele wijze afstand van rechten in.

22.10 ProRail is te allen tijde bevoegd zijn opeisbare vorderingen op Opdrachtnemer, uit welken hoofde ook, te verrekenen met opeisbare schulden aan Opdrachtnemer.

23 Bankgarantie

23.1 Indien en voor zover in de Overeenkomst is bepaald dat Opdrachtnemer tot zekerheid voor de nakoming van zijn verplichtingen uit de Overeenkomst een bankgarantie stelt, stelt Opdrachtnemer deze binnen veertien (14) dagen na de ondertekening van de Overeenkomst. De inhoud daarvan stemt overeen met het ProRail model bankgarantie ACM00008 en wordt aan ProRail ter Acceptatie voorgelegd.

23.2 De bankgarantie wordt gesteld ter grootte van tenminste 10% van het bedrag dat ProRail bij juiste en tijdige uitvoering van de Overeenkomst aan Opdrachtnemer zou zijn verschuldigd. De bankgarantie dient geldig te zijn tot het moment van de schriftelijke mededeling door ProRail aan de verstrekker van de bankgarantie dat Opdrachtnemer aan zijn uit de Overeenkomst voortvloeiende verplichtingen heeft voldaan. Opdrachtnemer heeft pas recht op enige betaling na het stellen van de vorenbedoelde bankgarantie.

23.3 Indien om wat voor reden ook ProRail aan Opdrachtnemer een vooruitbetaling wil verstrekken, stelt Opdrachtnemer, voordat hij recht op vooruitbetaling krijgt, op eerste verzoek van ProRail aanvullende zekerheid in de vorm van een direct afroepbare bankgarantie ter grootte van de vooruitbetaling. De inhoud daarvan stemt overeen met het ProRail model bankgarantie ACM00016,

23.4 Een bankgarantie dient te worden verstrekt door een bank of financiële instelling, die minimaal een A minus-rating volgens Standard & Poor's heeft. De kosten van de bankgarantie zijn voor Opdrachtnemer.

24 Verzekering

24.1 Opdrachtnemer is verplicht om te beschikken over een op de Overeenkomst en deze Inkoopvoorwaarden afgestemde aansprakelijkheidsverzekering met, tenzij partijen schriftelijk anders overeenkomen, ten minste een dekking van €5.000.000 per gebeurtenis of een reeks van gebeurtenissen met een en dezelfde oorzaak.
Op eerste verzoek van ProRail toont Opdrachtnemer aan dat een verzekering met tenminste deze of de overeengekomen voorwaarden is afgesloten en voortduurt.

24.2 De aansprakelijkheidsverzekering dient als medeverzekerden te noemen het personeel van Opdrachtnemer en de door Opdrachtnemer ingeschakelde derden. De onderlinge aansprakelijkheid van genoemde partijen dient eveneens gedekt te zijn. De verzekering dient mede dekking te geven voor de aansprakelijkheid uit hoofde van art. 7:658 BW.

24.3 Opdrachtnemer is verplicht te allen tijde zorg te dragen voor een vlotte en adequate afwikkeling van schadeclaims.

24.4 Opdrachtnemer draagt voorts zorg dat de te leveren en installeren zaken gedurende de periode dat deze zaken zich in zijn macht bevinden (transport, laden en lossen, montage e.d. daaronder begrepen), zijn verzekerd tegen beschadiging, tenietgaan, verlies en/of diefstal.

25 Intellectueel eigendom

25.1 Indien ter zake van de door Opdrachtnemer geleverde zaken, verleende diensten en verstrekte informatie (inclusief de daarbij behorende documenten) intellectuele eigendomsrechten gelden en de intellectuele eigendomsrechten niet voorafgaand of bij de totstandkoming van de Overeenkomst zijn overgedragen aan ProRail, verleent Opdrachtnemer aan ProRail ter zake een kosteloze, niet-exclusieve, eeuwigdurende, wereldwijde, overdraagbare licentie tot het

gebruik van de geleverde zaak, verleende dienst of geleverde informatie, voor zover dat gebruik overeenkomt met de bestemming van de Levering en het doel van de Overeenkomst. Dit gebruiksrecht omvat in ieder geval het recht om ten behoeve van ProRail-doeleinden, de verstrekte informatie, in welke vorm dan ook, waarop de intellectuele eigendomsrechten rusten, openbaar te maken, te vermenigvuldigen, te wijzigen en het resultaat van een dergelijke wijziging te verwezenlijken.

25.2 Indien gedurende de looptijd van de Overeenkomst op enig moment door Opdrachtnemer of zijn personeel of door hem ingeschakelde derden voor octrooi vatbare uitvindingen worden gedaan of anderszins te beschermen (intellectuele eigendoms-) rechten ontstaan, handhaaft Opdrachtnemer deze rechten nimmer tegenover ProRail.

25.3 Opdrachtnemer garandeert dat de uitvoering van de Overeenkomst geen inbreuk oplevert op octrooien, licenties, auteursrechten en overige (intellectuele eigendoms-) rechten van derden.

25.4 Opdrachtnemer vrijwaart ProRail tegen alle aanspraken die voortvloeien uit een inbreuk op intellectuele eigendomsrechten van derden en vergoedt aan ProRail alle schade die daarvan het gevolg is.

25.5 Alle tekeningen, materialen en andere hulpmiddelen verschaft door ProRail dan wel tot stand gebracht of aangeschaft door Opdrachtnemer op kosten van ProRail, zijn eigendom van ProRail en zijn te allen tijde door ProRail direct opvorderbaar. Opdrachtnemer beheert al deze hulpmiddelen voor zijn rekening en risico en houdt ze in goede staat. Hij gebruikt deze niet voor of laten deze niet gebruiken door derden, tenzij daartoe schriftelijk gemachtigd door ProRail. Art. 32 is van overeenkomstige toepassing op alle in dit artikel bedoelde hulpmiddelen.

25.6 Alle intellectuele eigendomsrechten die ten aanzien van een Levering waar en wanneer ook kunnen of zullen kunnen worden uitgeoefend, berusten bij:
a. ProRail, voor zover het een Levering betreft die specifiek voor ProRail is of wordt ontworpen of vervaardigd en/of onder leiding of toezicht van ProRail dan wel aan de hand van haar instructies of ontwerpen is of wordt gerealiseerd. Voor zover nodig worden deze rechten op grond van de Overeenkomst door Opdrachtnemer aan ProRail overgedragen, welke overdracht reeds nu voor alsdan door ProRail wordt aanvaardt.
b. Opdrachtnemer of een derde, in alle overige gevallen. Opdrachtnemer verleent in dat geval aan ProRail een nader in de Overeenkomst te bepalen, niet-exclusief recht tot gebruik van de Levering dat in ieder geval toereikend is voor de nakoming van het in de Overeenkomst(en) bepaalde.

26 Intellectueel eigendom met betrekking tot Programmatuur

26.1 In aanvulling op het bepaalde in art. 25 geldt het bepaalde in dit artikel met betrekking tot Programmatuur.

26.2 Opdrachtnemer verleent aan ProRail voor de in de Programmatuur verwerkte software in beginsel een kosteloze, niet-exclusieve, eeuwigdurende, wereldwijde licentie tot het gebruik van de desbetreffende software.
In die gevallen waarin de Intellectuele Eigendomsrechten die kunnen of zullen worden uitgeoefend ten aanzien van verwerkte software niet bij Opdrachtnemer berusten, verleent Opdrachtnemer aan ProRail een niet-exclusief recht tot gebruik van die software dat in ieder geval toereikend is voor nakoming van het in de Overeenkomst bepaalde.

26.3 Opdrachtnemer draagt gedurende de ontwikkeling van Programmatuur voor ProRail (maatwerk) regelmatig, doch in elk geval na afsluiting van iedere overeengekomen fase c.q. bij het bereiken van een Mijlpaal in de Overeenkomst, het depotobject, waaronder te

verstaan het programma in Broncode met alle daartoe behorende informatie, documentatie en andere hulpmiddelen, alsmede het auteursrecht, in eigendom over aan ProRail.

26.4 Indien zulks in de Overeenkomst is bepaald, wordt bij een door ProRail aan te wijzen derde partij de Broncode in escrow gegeven en wordt een naar een model van ProRail ingerichte escrowovereenkomst opgesteld welke aan ProRail ter Acceptatie moet worden voorgelegd. Alle kosten van de escrow zijn in de prijs als bedoeld in art. 21 begrepen.

27 Kortingen

27.1 Bij het overschrijden van een in de Inkoopvoorwaarden of de Overeenkomst genoemde termijn, verbeurt Opdrachtnemer een Korting ter grootte van een in de Overeenkomst bepaald bedrag of percentage, tenzij Opdrachtnemer aannemelijk maakt dat de overschrijding hem niet kan worden toegerekend.

27.2 Naast Kortingen als gevolg van overschrijding van termijnen kunnen in de Overeenkomst Kortingen wegens niet (correcte) nakoming zijn opgenomen.

27.3 Kortingen worden geacht niet met elkaar in verband te staan. De totale som van de Kortingen is beperkt tot het bedrag dat ProRail bij juiste en tijdige uitvoering van de Overeenkomst aan Opdrachtnemer zou zijn verschuldigd. Indien echter de overschrijding van een termijn als bedoeld in lid 1, waaraan een betaling is gekoppeld, langer duurt dan één maand, is ProRail aan Opdrachtnemer geen enkele betaling ingevolge de Overeenkomst verschuldigd, een en ander onverminderd de andere rechten van ProRail uit hoofde van de Overeenkomst of deze Inkoopvoorwaarden. Eventuele door ProRail aan Opdrachtnemer gedane betalingen dienen in dat geval onverwijld aan ProRail als onverschuldigd te worden terugbetaald door Opdrachtnemer. Het bepaalde in dit artikellid is niet van toepassing op overeenkomsten van opdracht, tenzij anders overeengekomen.

27.4 De toepasselijkheid van Kortingen laat het recht van ProRail op schadevergoeding onverlet.

28 Niet toerekenbare tekortkoming (overmacht)

28.1 Er is sprake van een niet toerekenbare tekortkoming of overmacht indien de tekortkoming niet te wijten is aan de schuld van Opdrachtnemer en zij bovendien niet krachtens wet, rechtshandeling of in het verkeer geldende opvattingen voor zijn rekening komt. Ingeval van een niet toerekenbare tekortkoming aan de zijde van een partij wordt de nakoming van de Overeenkomst geheel of gedeeltelijk opgeschort voor de duur van de overmacht periode.

28.2 Geen der partijen is aansprakelijk voor schade die de andere partij lijdt ten gevolge van overmacht. Eventueel overeengekomen kortingen voor vertraging in de nakoming van de Overeenkomst zijn niet toepasselijk indien en voor zover de vertraging is veroorzaakt door overmacht.

28.3 Indien een overmachtsituatie langer duurt dan drie maanden, kan ieder der partijen de Overeenkomst schriftelijk ontbinden zonder dat daarbij enig recht op schadevergoeding ontstaat.

28.4 De partij die zich wil beroepen op overmacht stelt de andere partij onverwijld schriftelijk op de hoogte wanneer een vertraging aannemelijk of onvermijdelijk wordt.

29 Beëindiging, eenzijdig

29.1 Indien Opdrachtnemer toerekenbaar tekortschiet in de nakoming van de Overeenkomst en/of deze Inkoopvoorwaarden en deze tekortkoming beëindiging rechtvaardigt, stelt ProRail Opdrachtnemer middels een aangetekend schrijven in gebreke en maakt zij gebruik van de haar toekomende wettelijke rechten, tenzij, ingevolge het bepaalde in het Burgerlijk Wetboek, ingebrekestelling achterwege kan blijven.

29.2 Iedere partij is gerechtigd de Overeenkomst (met onmiddellijke ingang) zonder rechterlijke tussenkomst of voorafgaande ingebrekestelling, bij aangetekend schrijven aan de wederpartij, te ontbinden, onverlet eventuele verdere rechten op schadevergoeding van een partij, indien:

a. aan de wederpartij surseance van betaling wordt verleend of een aanvraag daartoe is ingediend;
b. de wederpartij in staat van faillissement wordt verklaard of het faillissement is aangevraagd;
c. de wederpartij onder curatele of beheer wordt geplaatst;
d. beslag op een belangrijk deel van de bedrijfsmiddelen van de wederpartij is gelegd;
e. de onderneming van de wederpartij wordt stilgelegd, verkocht of opgeheven;
f. een of meer vergunningen, diploma's e.d. van de wederpartij die voor de uitvoering van de Overeenkomst noodzakelijk zijn, zijn ingetrokken dan wel geschorst;
g. één der partijen zodanig ernstig, toerekenbaar tekortschiet in de nakoming van zijn verplichtingen ingevolge de Overeenkomst en/of deze Inkoopvoorwaarden dat het van de wederpartij niet kan worden gevergd dat hij de Overeenkomst desalniettemin voortzet of
h. de wederpartij langer dan zes maanden door een niet toerekenbare tekortkoming in de nakoming niet in staat is aan zijn verplichtingen ingevolge de Overeenkomst te voldoen.

29.3 ProRail kan de Overeenkomst te allen tijde (gedeeltelijk) buitengerechtelijk ontbinden indien wettelijke of bestuurlijke procedures ProRail verhinderen de Overeenkomst geheel of ten dele uit te voeren. Opdrachtnemer heeft in dat geval slechts aanspraak op een vergoeding naar redelijkheid en billijkheid van gemaakte kosten. ProRail informeert, voor zover van toepassing, Opdrachtnemer over welk deel van de Overeenkomst wordt ontbonden. Opdrachtnemer is verplicht terstond na ontvangst van de schriftelijke mededeling tot ontbinding in overleg met ProRail adequate maatregelen ter voorkoming en beperking van schade voor ProRail te nemen en alle schadeveroorzakende handelingen na te laten.

29.4 Indien ProRail de Overeenkomst opzegt op grond van een aan Opdrachtnemer toerekenbare oorzaak, met inachtneming van de overeengekomen en bij het ontbreken daarvan, een redelijke opzegtermijn, distantieert Opdrachtnemer zich verder van de uitvoering van de Overeenkomst en mengt zich niet op enigerlei wijze in eventuele ontwikkelingen ter zake tussen ProRail en andere partijen. Opdrachtnemer wordt geacht in bovenbedoeld geval afstand te hebben gedaan van enigerlei aanspraak op vergoeding van kosten, c.q. overige schadeloosstellingen en/of compensatie anders dan hetgeen hem op grond van de Overeenkomst rechtstreeks toekomt.

30 Aansprakelijkheid

30.1 Opdrachtnemer is aansprakelijk voor schade die ProRail lijdt als gevolg van een tekortkoming in de nakoming van de verplichtingen van Opdrachtnemer of als gevolg van het handelen of nalaten van Opdrachtnemer dan wel zijn personeel of door hem ingeschakelde derden. Onverminderd het bepaalde in art. 11 (Tekortkoming in de nakoming) en tenzij in de Overeenkomst anders is overeengekomen, is de omvang van de aansprakelijkheid van

Opdrachtnemer voor de hiervoor bedoelde schade aan ProRail beperkt tot het bedrag dat ProRail bij juiste en tijdige uitvoering van de Overeenkomst aan Opdrachtnemer zou zijn verschuldigd tenzij de schade wordt gedekt of redelijkerwijs kan worden gedekt door een door Opdrachtnemer gesloten op een hoger bedrag luidende verzekering of indien de schade ingevolge de Overeenkomst had behoren te zijn gedekt door een zodanige verzekering.
In het geval van een overeenkomst van opdracht is de aansprakelijkheid van Opdrachtnemer beperkt tot het bedrag dat ProRail bij een juiste en tijdige uitvoering van de Overeenkomst aan Opdrachtnemer zou zijn verschuldigd.
De beperkingen gelden niet indien de schade te wijten is aan opzet of grove schuld van Opdrachtnemer, zijn personeel of door hem ingeschakelde derden.

30.2 Opdrachtnemer vrijwaart ProRail tegen alle aanspraken van derden die in enig verband staan met de uitvoering van verplichtingen van Opdrachtnemer uit de Overeenkomst. In het geval van een overeenkomst van opdracht strekt de vrijwaring door Opdrachtnemer tot het bedrag dat ProRail bij een juiste en tijdige uitvoering van de Overeenkomst aan Opdrachtnemer zou zijn verschuldigd. Deze beperking geldt niet indien de schade te wijten is aan opzet of grove schuld van Opdrachtnemer, zijn personeel of door hem ingeschakelde zelfstandige hulppersonen.

30.3 Opdrachtnemer vrijwaart ProRail tegen aanspraken gebaseerd op de Invorderingswet 1990 en/of de Coördinatiewet Sociale Verzekering.

30.4 Opdrachtnemer stelt aan ProRail gedurende de looptijd van de Overeenkomst zo vaak als ProRail hierom verzoekt, binnen 30 kalenderdagen het volgende ter beschikking:
a. een verklaring van betalingsgedrag, afgegeven door de met de uitvoering van de belastingwetgeving belaste instantie, waaruit blijkt dat door Opdrachtnemer verschuldigde loonbelasting correct is afgedragen;
b. een verklaring van betalingsgedrag, afgegeven door een met de uitvoering van premies sociale verzekeringswetgeving belaste instantie, waaruit blijkt dat door Opdrachtnemer verschuldigde sociale premies correct zijn afgedragen.

31 Overdracht rechten en plichten

31.1 Zonder voorafgaande instemming van ProRail is het Opdrachtnemer niet toegestaan rechten en plichten, voortvloeiend uit de Overeenkomst en deze Inkoopvoorwaarden, geheel of gedeeltelijk met goederenrechtelijk effect over te dragen. ProRail heeft het recht aan instemming voorwaarden te verbinden. Het vestigen van een beperkt recht, zoals een pandrecht, is toegestaan.

32 Geheimhouding

32.1 Partijen zijn wederzijds tot geheimhouding verplicht van door hen ontvangen informatie die als vertrouwelijk is bestempeld of waarvan de wederpartij het vertrouwelijke karakter redelijkerwijs kan vermoeden. Opdrachtnemer is verplicht de toegang tot de verstrekte informatie te beperken tot zijn personeel en door hem ter uitvoering van de Overeenkomst ingeschakelde derden en de betreffende personen schriftelijk tot eenzelfde geheimhouding te verplichten.

32.2 Partijen zijn gerechtigd verstrekte informatie te gebruiken uitsluitend in verband met de (uitvoering van de) Overeenkomst. Deze informatie is en blijft eigendom van de verstrekkende partij.

32.3 Het is Opdrachtnemer niet toegestaan zonder instemming van ProRail enige vorm van publiciteit te geven aan de uitvoering of de bijzonderheden van de Overeenkomst tenzij als referentie of als enkele vermelding van de opdracht op de website van Opdrachtnemer

zonder openbaarmaking van inhoudelijke gegevens. ProRail kan voorwaarden aan haar instemming verbinden. Opdrachtnemer staat er voor in dat de door Opdrachtnemer bij de uitvoering van de Overeenkomst betrokken derden niet in strijd handelen met deze verplichting.

32.4 Overtreding van het in art. 32 bepaalde is een toerekenbaar tekortschieten in de nakoming van de Overeenkomst als bedoeld in art. 29 lid 2 sub g.

32.5 De geheimhoudsplicht zoals omschreven in dit art. geldt niet voor informatie die:

a. voorafgaand aan openbaarmaking volledig in bezit was van de ontvangende partij zonder dat de verstrekkende partij daarbij aan een geheimhoudingsplicht jegens de ontvangende partij of een derde was gebonden;
b. op het moment van openbaarmaking reeds algemeen bekend of beschikbaar was of dit nadien is geworden, anders dan door een doen of nalaten van de ontvangende partij;
c. door de ontvangende partij werd verworven van een derde die niet gebonden was door een geheimhoudingsplicht met betrekking tot die informatie;
d. door de ontvangende partij zelfstandig is ontwikkeld zonder enige gebruikmaking van door de verstrekkende partij geopenbaarde informatie; of
e. op grond van de wet, enig voorschrift of regel van een van overheidswege erkende instantie, dan wel een bindende en niet voor beroep vatbare uitspraak van een rechter of een ander overheidsorgaan, door de ontvangende partij openbaar moet worden gemaakt. In dat geval bericht de ontvangende partij de verstrekkende partij hiervan tijdig en schriftelijk zodat de omvang van de openbaarmaking door de ontvangende partij in overleg met de verstrekkende partij kan worden beperkt tot hetgeen strikt noodzakelijk is.

33 Bedrijfsvaardige oplevering met betrekking tot het leveren van zaken

33.1 Indien de Levering tevens het bedrijfsvaardig opleveren van zaken betreft, zal Opdrachtnemer de te leveren zaken aan ProRail volgens een in de Overeenkomst vastgelegde opleveringsprocedure geheel of gefaseerd afleveren, installeren, testen en in bedrijfstellen.
Voor zover een dergelijke procedure in de Overeenkomst ontbreekt, geldt de procedure zoals opgenomen in art. 18.

33.2 Na het einde van de periode van testen, inbedrijfstelling en/of geslaagd proefbedrijf dient Opdrachtnemer een verzoek in tot oplevering. Indien ook aan de overige verplichtingen uit de Overeenkomst is voldaan, vindt de oplevering plaats conform de in de Overeenkomst vastgelegde opleveringsprocedure dan wel conform het bepaalde in art. 18.

33.3 Opdrachtnemer is verplicht uiterlijk bij de oplevering de bij de geleverde zaken behorende installatie-, bedien- en onderhoudsvoorschriften en handboeken, as-built documenten, onderdelen en speciale gereedschappen over te dragen aan ProRail.

34 Risico - en eigendomsovergang met betrekking tot het leveren van zaken en Programmatuur

34.1 Het eigendom en het risico van/voor zaken gaat van Opdrachtnemer over op ProRail op het moment van Levering, tenzij (i) schriftelijk anders is overeengekomen of (ii) de zaken tijdens of na de Levering door ProRail worden afgekeurd. Opdrachtnemer garandeert dat de volledige en onbezwaarde eigendom van die zaken overgaat op ProRail.

34.2 In afwijking van het bepaalde in dit art. gaat de eigendom van zaken op ProRail over op het moment dat ProRail de eigendomsoverdracht voorafgaand aan de Levering verlangt.

Opdrachtnemer wordt op dat moment middellijk houder voor ProRail. Opdrachtnemer merkt de desbetreffende zaken kenbaar als eigendom van ProRail en scheidt deze af van de overige zaken van Opdrachtnemer. Opdrachtnemer vrijwaart ProRail tegen verlies, diefstal, brand, beschadiging en uitoefening van rechten door derden met betrekking tot de voor ProRail gehouden zaken.

34.3 Het economisch risico van de te leveren zaken gaat over op ProRail na ondertekening door Partijen van het opleveringsprotocol als bedoeld in art. 36.2, tenzij schriftelijk anders is overeengekomen of de geleverde zaken niet aan de Overeenkomst of deze Inkoopvoorwaarden voldoen.

34.4 Op het moment dat materialen en/of Programmatuur en/of software welke eigendom zijn van ProRail en die als hoofdzaak in de zin van art. 5:14 BW aangemerkt moeten worden, verwerkt worden in zaken van Opdrachtnemer, is sprake van een nieuwe zaak, waarvan de eigendom aan ProRail toebehoort.

35 Onderdelen en speciale gereedschappen met betrekking tot het leveren van zaken

35.1 Opdrachtnemer verbindt zich gedurende een in de Overeenkomst vastgelegde periode tijdig dan wel met in achtneming van het overeengekomen service level, onderdelen en speciale gereedschappen te zullen leveren, gelijk aan de oorspronkelijke uitvoering, dan wel een functioneel equivalent van gelijkwaardige kwaliteit (één op één uitwisselbaar). Het equivalent behoeft Acceptatie van ProRail. Bij gebreke van het noemen van de in dit artikellid bedoelde periode in de Overeenkomst, geldt een periode van 10 jaar.

35.2 Opdrachtnemer is verplicht om, in geval de geleverde zaak en/of de onderdelen en/of en speciale gereedschappen, na de in het eerste lid bedoelde periode, uit productie wordt genomen, dan wel uit het leveringsprogramma wordt verwijderd, ProRail in de gelegenheid te stellen een laatste bestelling te plaatsen.

36 Bedrijfsvaardige oplevering met betrekking tot Programmatuur

36.1 Opdrachtnemer zal de Programmatuur afleveren, installeren, testen en in bedrijfstellen, volgens een in de Overeenkomst vastgelegde opleveringsprocedure. Voor zover een dergelijke procedure in de Overeenkomst ontbreekt, dient Opdrachtnemer een voorstel voor de opleveringsprocedure ter Acceptatie in conform het bepaalde in art. 18.

36.2 Na het einde van de periode van testen, inbedrijfstelling en/of geslaagd proefbedrijf dient Opdrachtnemer een verzoek in tot oplevering. Indien ook aan de overige verplichtingen uit de Overeenkomst is voldaan, vindt de oplevering plaats door middel van een door beide partijen te ondertekenen opleveringsprotocol.

36.3 Opdrachtnemer is verplicht uiterlijk bij de oplevering de bij de Programmatuur behorende voorschriften, handboeken en overige documenten over te dragen aan ProRail.

37 Integriteit, oneigenlijk voordeel

37.1 Opdrachtnemer verklaart, zorgt en garandeert dat:

- hij zich bij het nakomen van de Overeenkomst onthoudt van het op onoorbare dan wel ongepaste wijze (doen) bevorderen of (doen) bewerkstelligen van enig oneigenlijk voordeel voor ProRail door het onder meer - direct of indirect – (doen) aanbieden, (doen) beloven, (doen) betalen, (doen) schenken of (doen) inwilligen van enig aanbod, toezegging of gift van een bedrag of enig ander voordeel wat op geld waardeerbaar is;

- hij geen van bovengenoemde aanbiedingen, beloftes, betalingen, schenkingen of toezeggingen heeft gedaan dan wel heeft laten doen voorafgaand aan het sluiten van de Overeenkomst.

37.2 Opdrachtnemer is verplicht de verplichtingen als bedoeld in dit art. op te leggen aan zijn (leidinggevende dan wel lagere) personeel of derden die hij bij de uitvoering van de Overeenkomst heeft ingeschakeld. Opdrachtnemer staat er voor in dat zijn personeel en door hem ingeschakelde derden niet in strijd handelen met de desbetreffende verplichtingen.

38 Voertaal

38.1 De voertaal, zowel in woord als in geschrift, tussen ProRail en Opdrachtnemer is het Nederlands, tenzij in de Overeenkomst is vastgelegd dat dit anders is.

39 Toepasselijk recht en wijzigingen in wet- en regelgeving

39.1 De rechtsverhouding tussen ProRail en Opdrachtnemer wordt uitsluitend beheerst door Nederlands recht, zulks met uitsluiting van het Verdrag der Verenigde Naties inzake internationale koopovereenkomsten betreffende roerende zaken van 1980 (Weens Koopverdrag).

39.2 Indien zich, onverminderd hetgeen is bepaald in art. 21.2, na ondertekening van de Overeenkomst wijzigingen voordoen in wetten of overheidsbesluiten maken partijen indien een en ander consequenties heeft voor de inhoud en/of uitvoering van de Overeenkomst, dienaangaande (andere) afspraken met elkaar en blijven daarbij zo dicht mogelijk bij de inhoud van de oorspronkelijke Overeenkomst en bedoelingen van partijen. Indien een en ander consequenties heeft voor de kosten verbonden aan de uitvoering van de Overeenkomst dan treedt voor die kosten art. 6 van deze Inkoopvoorwaarden in werking, tenzij Opdrachtnemer die wijzigingen en de gevolgen daarvan voor de Overeenkomst ten tijde van het sluiten van de Overeenkomst redelijkerwijs had kunnen voorzien, in welk geval de betreffende wijzigingen volledig voor rekening en risico van Opdrachtnemer komen.

40 Ongeldigheid van een of meer bepalingen

40.1 De ongeldigheid van een der bepalingen van de Overeenkomst of Inkoopvoorwaarden laat de geldigheid van de overige bepalingen van de Overeenkomst en/of deze Inkoopvoorwaarden onverlet.

40.2 Indien en voor zover een der bepalingen van de Overeenkomst en/of deze Inkoopvoorwaarden ongeldig is of naar de beginselen van redelijkheid en billijkheid onder de gegeven omstandigheden onaanvaardbaar is, dan geldt tussen de partijen een bepaling die gezien alle omstandigheden aanvaardbaar is.

41 Beslechting van geschillen

41.1 Partijen leggen tussen hen opgetreden geschillen die zij niet onderling kunnen oplossen, voor aan de rechtbank Midden-Nederland (locatie Utrecht).

41.2 Indien partijen, in afwijking van hetgeen in dit art. is bepaald, een tussen hen bestaand geschil door middel van bindend advies of mediation wensen op te lossen, bindt een dergelijke afspraak ProRail niet dan na expliciete, voorafgaande schriftelijke instemming van de financieel directeur van ProRail.