

Aanbesteding Inhuur van uitzendkrachten
Aanbestedende Dienst: N.V. Westerscheldetunnel
Referentie: NVWST2020.51938

Omschrijving:

De aanbesteding heeft tot doel met één aanbieder een nieuw contract te sluiten voor de inhuur van Uitzendkrachten.

Toelichting:**Nr:****Categorie** Inhoud**Betreft** Aanbestedingsleidraad, 7.2

135

Vraag

Bedoelt u bij kerncompetentie 1 met het 'leveren van continue en gelijktijdig uitzenddienstverlening van minimaal 13 arbeidskrachten', het plaatsen van 13 arbeidskrachten gedurende het jaar bij een opdrachtgever? Zo nee, kunt u dit dan nader toelichten?

Antwoord**Vrijgegeven:** 21-07-2020

Nee. Minimaal 13 uitzendkrachten tegelijk bij één opdrachtgever in één jaar.

Nr:**Categorie** Inhoud**Betreft** Vraag 113, 1e Nvl

136

Vraag

U geeft aan niet akkoord te gaan met het opnemen van de transitievergoeding in de kostprijs maar heeft u geen antwoord gegeven op vraag waarom en geeft u geen beschrijving van het proces en het moment waarop de transitievergoeding in rekening mag worden gebracht zoals u dit voor zich ziet. Inschrijver verzoekt u dit alsnog te doen. Zo nee, waarom niet?

Antwoord**Vrijgegeven:** 21-07-2020

De transitievergoeding kan pas in rekening worden gebracht wanneer deze dient te worden uitgekeerd aan de uitzendkracht. De WST zal de transitievergoeding betalen over de periode waarin de uitzendkracht werkzaam was bij de WST.

Nr:**Categorie** Inhoud**Betreft** Vraag 116, 1e Nvl

137

Vraag

In uw beantwoording op vraag 116 over de tarievenmatrix geeft u aan dat optie B zal worden gehanteerd. Dit houdt in dat u voor de berekening van de toeslaguren (zowel het 100% gedeelte als het toeslaggedeelte) het betreffende percentage wilt vermenigvuldigen met de omrekenfactoren voor toeslaguren en het uurloon van de employee. Dit is echter een voor u onvoordelige wijze van berekenen. In de omrekenfactor voor normale uren zitten diverse kosten verwerkt zoals reserveringen voor vakantiegeld en vakantiedagen etcetera. In de omrekenfactor voor toeslaguren laten we deze buiten beschouwing, waardoor deze factor aanzienlijk scherper zal zijn. Als u één totale factor wilt die u wilt vermenigvuldigen met het betreffende percentage wat van toepassing is voor de toeslaguren bent u altijd duurder uit. Wij adviseren u met klem om optie A uit vraag 116 te hanteren. Bent u hiermee akkoord en zo nee, waarom niet?

Antwoord**Vrijgegeven:** 21-07-2020

Nee. Wij zijn van mening dat bijlage 3 een goed beeld geeft van het aantal en soort uren die bij de WST worden ingezet. Bij het invullen van de verschillende omrekenfactoren kan er hiermee rekening gehouden worden.

- Nr:**
- Categorie** Inhoud
- Betreft** Bijlage 1 art. 4.4
- 138 **Vraag**
- Kunt u bevestigen dat uitzendkrachten geheel Fase A (0-78 weken) en Fase B (79-max 286 weken) kunnen doorlopen bij de WST?
- Antwoord** **Vrijgegeven:** 04-08-2020
- Nee. Op dit moment is het beleid bij de WST dat uitzendkrachten gedurende maximaal drie jaar voor de WST kunnen werken.
- Nr:**
- Categorie** Inhoud
- Betreft** Vraag 117 Bijlage 9 PvE eis 19
- 139 **Vraag**
- kunt u bevestigen dat uitzenden zowel met beding (2 wachtdagen bij ziekte en daarna uit dienst tot herstel melding) als zonder beding (1 wachtdag, contract loopt gewoon door) van toepassing is?
- Antwoord** **Vrijgegeven:** 03-08-2020
- Ja. Dit is aan de Opdrachtnemer.
- Nr:**
- Categorie** Inhoud
- Betreft** WML bijlage 4
- 140 **Vraag**
- In bijlage 4 is een overzicht van de uurlonen opgenomen. Uit de bijgevoegde tabel blijkt dat er voor werknemers jonger dan 23 jaar een ander percentages van loon wordt gehanteerd. De afgelopen jaren is zowel de leeftijd als de percentage van de toepassing van het minimum jeugdloon aangepast. Zo is bijvoorbeeld de leeftijd voor het volwassen minimumloon inmiddels 21 jaar. Graag gaan we bij gunning in gesprek over de toepassing van de loonschalen om gezamenlijk te beoordelen of het salaris boven WML komt. Staat u daarvoor open?
- Antwoord** **Vrijgegeven:** 03-08-2020
- Ja.
- Nr:**
- Categorie** Inhoud
- Betreft** Urengarantie Artikel 4.4 conceptovereenkomst, NVI 29, 61 en 123.
- 141 **Vraag**
- In antwoord op vraag 123 geeft u aan het niet nodig te achten om in Fase A een urengarantie af te geven. Dit staat haaks op uw antwoord op vraag 29 en 61. In deze vragen is toegelicht waarom een urengarantie in Fase A na 52 weken relevant is en geeft u aan akkoord te gaan met de voorgestelde aanpassing artikel 4.4. Kunnen we er vanuit gaan dat het antwoord op vraag 29 doorslaggevend is?
- Antwoord** **Vrijgegeven:** 03-08-2020
- Dit klopt.
- Nr:**
- Categorie** Inhoud
- Betreft** Verstrekking VOG / ID artikel 3.6 eis 14 PvE, NVI 72, 85, 90, 102, 131
- 142 **Vraag**

De reden de gevraagde documenten is dat de gevraagde documenten nodig zijn voor het aanvragen van de verkeersregelaarspas. De vraag is echter of op basis van de AVG het uitzendbureau u deze gegevens mag verstrekken of deze gegevens door de (aspirant) uitzendkracht moeten worden verstrekt. In vraag 131 is de vraag gesteld na gunning met elkaar in gesprek te gaan over de werkwijze en op welke wijze aan de gestelde eis tegemoet kan worden gekomen zonder wetgeving te overtreden. In antwoord op deze vraag wordt verwezen naar vraag 72. Het antwoord op vraag 72 geeft echter geen antwoord op deze vraag. Bent u bereid om de voorgestelde gesprek over de werkwijze na gunning met elkaar aan te gaan? En zo niet, dan ontvangen we graag een motivering van uw antwoord.

Antwoord

Vrijgegeven: 04-08-2020

Ja. We zullen na gunning afspraken maken over de VOG en het ID-bewijs. Waarom beide documenten door de WST gevraagd worden is voldoende uiteengezet.

Of ze verstrekt gaan worden door de uitzendkracht of de Opdrachtnemer zullen we nu gunning afspreken.

Nr:

Categorie Inhoud

Betreft Opzegtermijn artikel 6.2 conceptovereenkomst, NVI 31, 70, 94

143

Vraag

Over artikel 6.2 van de Conceptovereenkomst en de daarin opgenomen opzegtermijn zijn in de nota van inlichtingen diverse vragen gesteld (31, 70, 94). Bij deze vragen is een voorstel gedaan voor aanpassing en gevraagd om een motivering bij een afwijzende reactie. In antwoord op de vragen geeft u aan artikel 6.2 te handhaven. Een motivering daarvoor ontbreekt. Als u bij uw standpunt blijft dan wijzen we u erop dat Inschrijvers het risico voor leegloop moeten opnemen in haar kostprijs, wat een prijsopdrijvend effect heeft. Om dit tegen te gaan stellen we voor om uw standpunt te heroverwegen en in aanpassing te doen.

a) Bent u bereid tot het navolgende voorstel:

Fase A 0-26 gewerkte weken : 4 kalenderdagen

Fase 26-78 gewerkte weken : 10 kalenderdag

Fase B: één maand

b) Zo niet, bent u bereid om een andere aanpassing voor de opzegtermijn in artikel 6.2 op te nemen.

c) Zo niet, dan het verzoek om te motiveren waarom u bij uw standpunt blijft.

Antwoord

Vrijgegeven: 03-08-2020

Wij zijn hiertoe niet bereid. Wij zien dit als het risico van de Opdrachtnemer.

Nr:

Categorie Inhoud

Betreft NVI vraag 131 en 72

144

Vraag

De reden de gevraagde documenten is dat de gevraagde documenten nodig zijn voor het aanvragen van de verkeersregelaarspas. De vraag is echter of op basis van de AVG het uitzendbureau u deze gegevens mag verstrekken of deze gegevens door de (aspirant) uitzendkracht moeten worden verstrekt. In vraag 131 is de vraag gesteld na gunning met elkaar in gesprek te gaan over de werkwijze en op welke wijze aan de gestelde eis tegemoet kan worden gekomen zonder wetgeving te overtreden. In antwoord op deze vraag wordt verwezen naar vraag 72. Het antwoord op vraag 72 geeft echter geen antwoord op deze vraag. Bent u bereid om de voorgestelde gesprek over de werkwijze na gunning met elkaar aan te gaan? En zo niet, dan ontvangen we graag een motivering van uw antwoord.

Antwoord

Vrijgegeven: 04-08-2020

Zie antwoord op vraag 142.

Nr:

Categorie Inhoud

Betreft Boetebeding artikel 3.14/ 3.15 conceptovereenkomst NVI 28, 71, 107

145

Vraag

Ter onderbouwing van de keuze van de boetebepaling wordt aangegeven dat daarmee een prikkel wordt gegeven om contractuele verplichtingen na te komen. Hieruit blijkt weinig vertrouwen en partnerschap. Daarnaast biedt het contract diverse middelen om verbeteringen te bewerkstelligen.

a) Het verzoek dan ook om artikel 3 lid 15 te schrappen

Voor zover u daartoe niet bereid het navolgende:

b) In het artikel is niet opgenomen dat deze boete kan worden opgelegd nadat de opdrachtnemer in de gelegenheid is gesteld om de toerekenbare tekortkoming te herstellen. Het verzoek om deze aanvulling op te nemen.

c) Het verzoek om de reikwijdte van artikel 3 lid 15 te beperken tot de verplichtingen vermeld in artikel 3 lid 5 en 14.

d) De hoogte van de boetes te verlagen.

e) Indien nee op een van bovenstaande vragen ontvangen we graag een toelichting.

Antwoord

Vrijgegeven: 05-08-2020

"Nee, WST is niet bereid om artikel 3 lid 15 van de concept overeenkomst te schrappen. WST vindt het van belang dat er daadwerkelijk een boetebeding wordt overeengekomen. Zo'n beding is namelijk een prikkel om de contractuele verplichtingen na te leven. Het feit dat eerst een ingebrekestelling moet worden verzonden, biedt de Opdrachtnemer de mogelijkheid om de tekortkoming te herstellen. WST wijzigt de hoogte van de boete niet, nu de boete naar haar mening proportioneel is. Het artikel laat het bepaalde in artikel 6:94 BW bovendien onverlet. Dat biedt voldoende waarborgen.

Nr:

Categorie Inhoud

Betreft Boetebeding artikel 3.14/ 3.15 conceptovereenkomst NVI 28, 71, 107

146

Vraag

In antwoord op vraag 28 geeft u aan dat het getal 15 is weggefallen. Met deze aanpassing wordt de reikwijdte van het boetebeding veel groter. Hiermee zijn we het niet eens. Op basis van de huidige formulering kan de opdrachtnemer een boete krijgen omdat er geen geschikte uitzendkracht ter beschikking kan worden gesteld (art. 3 lid 2). Een boete is naar onze mening – in tegenstelling dat u aangeeft- niet proportioneel, waarbij tevens geldt dat boetes onverzekerbaar zijn. In verband met deze onverzekerbaarheid verwijzen wij naar Voorschrift 3.9 A van de Gids Proportionaliteit, die invulling geeft aan het (onder het huidige aanbestedingsrecht) in acht te nemen proportionaliteitsbeginsel. Inschrijver verzoekt dan ook om 3 lid 15 te schrappen dan wel de reikwijdte te beperken. Zo niet dan ontvangen we graag een toelichting op uw antwoord.

Voor zover u daartoe niet bereid bent, verzoeken we deze beslissing te motiveren en aan te geven waarom er geen sprake zou zijn van strijd met proportionaliteitsbeginsel.

Antwoord

Vrijgegeven: 05-08-2020

Zie het antwoord onder vraag 145. Doordat eerst een ingebrekestelling wordt verzonden, heeft de opdrachtnemer de mogelijkheid om alsnog een geschikte uitzendkracht te beschikking te stellen. Het werven van geschikte kandidaten betreft de kern van de prestatie.

Nr:

Categorie Inhoud

Betreft Aansprakelijkheid artikel 11 en 12 conceptovereenkomst, NVI 36, 54, 84, 86

147

Vraag

Uit de antwoorden op de gestelde vragen over de aansprakelijkheid blijkt dat WST zich bewust is van de verantwoordelijkheid die zij hierin draagt. De wijze waarop het nu in het contract is geregeld zorgt onder meer voor de vele vragen. In het artikel 11 van de aansprakelijkheid kan worden afgeleid wanneer de opdrachtnemer aansprakelijk is echter ten aanzien van aansprakelijkheid van de opdrachtgever op basis van artikel 7:658 BW/ 7:611 dient dit te worden afgeleid uit artikel 12 verzekeringsplicht. Om onduidelijkheid te voorkomen stellen we voor om hierover een aanvulling op te nemen in artikel 11. Hoe staat u daar tegen over? We ontvangen graag een toelichting op uw antwoord.

Antwoord

Vrijgegeven: 05-08-2020

Nee, WST is niet bereid om artikel 11 aan te vullen. WST erkent haar verantwoordelijkheid wel op grond van de artikelen 7:658 en 7:611 BW. WST is echter van mening dat haar verantwoordelijkheid in de artikelen 4 en 12 van de concept overeenkomst voldoende is opgenomen. WST sluit aan op haar toelichting onder de nummers 36, 54, 84 en 86.

- Nr:**
- Categorie** Inhoud
Betreft Bijlage 8 tarievenmatrix
- 148
Vraag
Bij de beantwoording van vraag 116 geeft u aan dat optie B zal worden gehanteerd voor de berekening van het tarief van een toeslaguur. Bent u bereid om dit te heroverwegen en toch voor optie A te gaan? De optie die u kiest zorgt ervoor dat de inschrijvers afwijkende marges hebben bij de verschillende toeslagpercentages. Het is daarmee ook zeer ongebruikelijk en ongewenst om optie B te hanteren. Wilt u uw antwoord heroverwegen?
Antwoord **Vrijgegeven:** 03-08-2020
Nee.
- Nr:**
- Categorie** Uitvoering
Betreft 1.Antwoord 11
- 149
Vraag
WST geeft aan niet akkoord te zijn met de door Inschrijver voorgestelde toevoeging om de calculatiefactoren aan te passen als gevolg van cao, arbeidsvoorwaarden en/of wet en regelgeving. Inschrijver verzoekt echter, in het kader van de lengte van de overeenkomst en de mogelijke gevolgen hiervan, WST dit antwoord sterk te heroverwegen daar dit financiële consequenties voor Inschrijver met zich meebrengt. Als u het antwoord niet wenst te heroverwegen, kunt u ermee instemmen dat in de af te geven calculatiefactoren er een opslag wordt verdisconteerd, om toekomstige financiële impact van wetwijzigingen, wijzigingen in minimumlonen, cao wijzigingen etc. alvast op te vangen?
Antwoord **Vrijgegeven:** 03-08-2020
wij handhaven het antwoord van vraag 11. Ons inziens is een opslag op te nemen gezien eis 20 van het Programma van Eisen. Dit is uiteraard ter beoordeling van de Opdrachtnemer.
- Nr:**
- Categorie** Uitvoering
Betreft 2.Antwoord 22
- 150
Vraag
WST beschrijft dat onder mobiliteit verstaan wordt het klaarstomen/inzetten van uitzendkrachten voor hun carrière na de WST periode. Inschrijver is benieuwd welk percentage van de uitzendkrachten einde WST periode aansluitend een nieuwe baan heeft via de huidige Opdrachtnemer?
Antwoord **Vrijgegeven:** 03-08-2020
Het antwoord is niet relevant. Het gaat ons er om dat de uitzendkracht zijn/haar kansen op de arbeidsmarkt vergroot.
- Nr:**
- Categorie** Uitvoering
Betreft 3.Antwoord 27
- 151
Vraag
Inschrijver is van mening, gebaseerd op haar eigen ervaring, dat een digitaal urenstelsel een meerwaarde biedt in o.a. handeling en uniformiteit en is om die reden(en) ook benieuwd waarom WST aangeeft een digitaal urenstelsel waarschijnlijk een achteruitgang meebrengt. Graag ontvangen wij uw uitleg waarom het werken met een digitaal urenstelsel in uw ogen een achteruitgang meebrengt?
Antwoord **Vrijgegeven:** 03-08-2020
Wij plannen eigen personeel en uitzendkrachten in één programma. Na afloop van de week verwerken wij alle mutaties en maken een export voor de uitzendkrachten. Deze export is de basis voor de factuur waardoor controle effectief kan plaatsvinden. Bovendien is het voor de uitzendkracht niet nodig om op twee plaatsen (WST en Opdrachtnemer) uren te verantwoorden.

- Nr:**
- Categorie** Uitvoering
Betreft 4.Antwoord 27
- 152 **Vraag**
- Inschrijver is van mening, gebaseerd op haar eigen ervaring, dat een digitaal urensysteem een meerwaarde biedt in handeling en uniformiteit. Omdat WST duidelijk aangeeft dat een dergelijk systeem een achteruitgang is t.o.v. de urenlijst, verzoekt Inschrijver, WST om een voorbeeld van een wekelijkse urenlijst te delen zodat ook voor Inschrijver duidelijk is hoe dit systeem werkt en hoe wij dit in onze organisatie LEAN kunnen inrichten. Is WST hiertoe bereid? Indien nee, graag uw motivatie.
- Antwoord** **Vrijgegeven:** 03-08-2020
- Wij zijn in staat om een export op verschillende manieren in te richten zodat het voor de Opdrachtnemer goed werkbaar is.
- Nr:**
- Categorie** Juridisch
Betreft 5.Antwoord 31
- 153 **Vraag**
- WST geeft aan vast te houden aan de opzegtermijn zoals beschrijven in art. 6, lid 2 van bijlage 1, wat neerkomt om een opzegtermijn van (ten minste) 1 week. Inschrijver verzoekt hierop voor Fase A met vaste urenomvang en Fase B contracten een uitzondering toe te voegen waarbij een opzegtermijn geldt van 1 kalendermaand. Is WST hiermee akkoord? Indien nee, graag uw motivatie.
- Antwoord** **Vrijgegeven:** 04-08-2020
- WST is hier niet mee akkoord.
- Nr:**
- Categorie** Uitvoering
Betreft 6.Antwoord 44
- 154 **Vraag**
- WST geeft aan dat een uitzendkracht pas kan starten na afronden van de opleiding verkeersregelaar. Aangezien dit voor Inschrijver aan de voorkant kosten met zich meebrengt, wenst Inschrijver dat WST zich committeert om nieuwe uitzendkrachten die hun opleiding verkeersregelaar hebben afgerond, ook direct worden ingepland bij WST (om te voorkomen dat Inschrijver opleiding zonder instroom kansen en daarmee voor niets kosten maakt). Graag zien wij bevestiging dat WST zich aan deze afspraak committeert. Indien nee, graag uw motivatie.
- Antwoord** **Vrijgegeven:** 03-08-2020
- De werving voor een nieuwe uitzendkracht wordt alleen opgestart als er behoefte is. Na het voltooien van de opleiding voor verkeersregelaar zal de uitzendkracht normaal gesproken dan ook worden ingezet bij de WST.
- Nr:**
- Categorie** Juridisch
Betreft 7.Antwoord 63
- 155 **Vraag**
- WST geeft aan de transitievergoeding van uitzendkrachten, indien van toepassing, te betalen. Nu kan zich de situatie voordoen dat Inschrijver, bij volledige overname van de zittende populatie uitzendkrachten en hun opgebouwde arbeidsverleden, te maken krijgt met een/enkele uitzendkrachten die recht hebben op een transitievergoeding over 3 jaar en mogelijk een kortere periode bij WST hebben gewerkt (b.v. uitzendkracht heeft voor de periode bij WST 1 jaar via de huidige opdrachtnemer gewerkt bij een ander bedrijf en aansluitend bij WST tewerk gesteld. Inschrijver heeft over het 1ste jaar geen reservering kunnen maken voor deze uitzendkracht, echter telt deze wel mee in de transitievergoeding). Graag verneemt inschrijver hoe met deze kosten om te gaan?
- Antwoord** **Vrijgegeven:** 03-08-2020
- Alleen voor de over te nemen mensen en in het geval er sprake is van een transitievergoeding kan deze volledig in rekening worden gebracht bij de WST.

- Nr:**
- Categorie** Juridisch
Betreft 8.Antwoord 68:
- 156 **Vraag**
WST geeft akkoord op de aanpassing van de aansprakelijkheid tot €2.500.000 per jaar, Inschrijver wenst hierin nogmaals op te laten nemen dat dit per gebeurtenis/aanspraak beperkt is tot €1.000.000. Is WST hiermee akkoord? Indien nee, graag uw motivatie.
Antwoord **Vrijgegeven:** 04-08-2020
Nee. Zoals aangegeven in vraag 68 is er sprake van €2.500.000 per aanspraak c.q. per gebeurtenis per jaar.
- Nr:**
- Categorie** Proces
Betreft 9.Antwoord 78
- 157 **Vraag**
WST geeft aan het ID bewijs nodig te hebben voor de aanvraag verkeerregelaarspas, kunt u bevestigen dat het akkoord is wanneer dit ID bewijs door de uitzendkracht wordt verstrekt aan WST i.p.v. door Opdrachtnemer?
Antwoord **Vrijgegeven:** 04-08-2020
Zie antwoord op vraag 142.
- Nr:**
- Categorie** Juridisch
Betreft 10.Antwoord 113
- 158 **Vraag**
Kunt u bevestigen dat, wanneer een uitzendkracht, moet stoppen bij de WST na X periode maar wel via Opdrachtnemer als uitzendkracht bij een andere klant te werk wordt gesteld en ook daar na X periode moet stoppen, Opdrachtnemer dan als nog de transitievergoeding(deel) voor de periode die de uitzendkracht bij WST heeft gewerkt, mag factureren? Graag hierop uw bevestiging. Indien niet, graag uw motivatie.
Antwoord **Vrijgegeven:** 03-08-2020
Als een uitzendkracht op eigen initiatief weggaat dan is de transitievergoeding voor de WST niet aan de orde. Als de uitzendkracht bij Opdrachtnemer vervolgens weer aan het werk gaat en daarna ontstaat wel het recht op een transitievergoeding dan kan het WST-deel niet in rekening gebracht worden bij de WST.
- Nr:**
- Categorie** Contract
Betreft 11.Antwoord 116
- 159 **Vraag**
Inschrijver is het niet eens met de beantwoording van WST inzake de calculatie van toeslaguren. Daar in de uitzendbranche een toeslag uur altijd bestaat uit een deel reguliere uren (100% uren) en een toeslagdeel met beide een andere opbouw van kostprijselementen en inschrijver tevens de uitzendkracht wel betaald voor een regulier uurloon aangevuld met een toeslagdeel. Om de omrekenfactoren voor zowel reguliere als toeslag uren transparant en voordeling te houden, verzoekt Inschrijver nogmaals aan WST om optie A voor de berekening van het uurtarief van toepassing te laten zijn en daarmee bijlage 8, tarievenmatrix, aan te passen. Is WST hiermee akkoord? Indien nee, graag uw motivatie.
Antwoord **Vrijgegeven:** 03-08-2020
Nee. Hier zijn wij niet mee akkoord.
- Nr:**
- Categorie** Juridisch
Betreft 12.Antwoord 115

160

Vraag

Inschrijver wenst, als gevolg van de WAB en verlengde van het antwoord van WST, ook akkoord op het volgende:
Indien sprake is van een oproepovereenkomst volgens artikel 7:628a BW zal de flexmedewerker altijd voor minimaal 3 uur dienen te worden opgeroepen en te werk worden gesteld. Opdrachtnemer zal voor elke dienst deze minimale termijn van 3 uur aan Opdrachtgever doorbelasten met het overeengekomen tarief incl. evt. toepasselijke toeslagen en vermeerderd met kostenvergoedingen die Opdrachtnemer aan Flexwerker verschuldigd is, ongeacht of de flexmedewerker dit minimum werkt of niet.

Antwoord

Vrijgegeven: 03-08-2020

Uw stelling klopt. De WST wenst zich aan de WAB te houden.

Nr:

Categorie Juridisch

Betreft 12.Antwoord 115 (met aanvulling):

161

Vraag

De laatste zin ontbrak in de vorig doorgestuurde vraag. Bij deze onze complete vraag.

Inschrijver wenst, als gevolg van de WAB en verlengde van het antwoord van WST, ook akkoord op het volgende:
Indien sprake is van een oproepovereenkomst volgens artikel 7:628a BW zal de flexmedewerker altijd voor minimaal 3 uur dienen te worden opgeroepen en te werk worden gesteld. Opdrachtnemer zal voor elke dienst deze minimale termijn van 3 uur aan Opdrachtgever doorbelasten met het overeengekomen tarief incl. evt. toepasselijke toeslagen en vermeerderd met kostenvergoedingen die Opdrachtnemer aan Flexwerker verschuldigd is, ongeacht of de flexmedewerker dit minimum werkt of niet.

Graag ziet inschrijver hierop akkoord van WST. Indien niet, graag uw motivatie.

Antwoord

Vrijgegeven: 03-08-2020

Akkoord.

Nr:

Categorie Juridisch

Betreft 13.Antwoord 36

162

Vraag

Inschrijver is het niet eens met uw stellingname. U geeft namelijk aan dat Opdrachtnemer verantwoordelijk is voor de arbeidsomstandigheden ex. artikel 7:658 BW, maar dan gaat u voorbij aan het feit dat Opdrachtnemer helemaal geen invloed heeft hoe WST de werkplek organiseert. Bovendien is het ook zo dat WST leiding en toezicht heeft over de werknemer op de werkvloer, zodat Opdrachtnemer helemaal niet daaraan te pas komt. Het gaat immers niet om het aannemen van werk, maar om het ter beschikking stellen van arbeid op grond van artikel 7:690 BW.

Inschrijver zou daarom ook willen vragen om artikel 11.3 en 11.4 te wijzigen naar: Opdrachtnemer acht zich niet aansprakelijk en zal door WST onder meer worden gevrijwaard van enige en alle claims, vorderingen, schade, kosten, verliezen, juridische kosten en aansprakelijkheden (hierna ook wel: een 'Claim')

a) die direct en/of indirect ontstaan en/of voortvloeien door het handelen en/of nalaten van de Uitzendkracht in de uitvoering van diens werkzaamheden ex artikel 6:76 BW dan wel 6:170 BW en de daarmee samenhangende jurisprudentie, tenzij er sprake is van opzet of bewuste roekeloosheid van de Uitzendkracht.

b) die voortvloeien uit het materieel werkgeverschap, in relatie tot artikel 7:658 BW, de Arbeidsomstandighedenwet en de daarmee samenhangende regelgeving voortvloeiende verplichtingen op het gebied van de veiligheid op de werkplek en goede arbeidsomstandigheden in het algemeen. WST erkent dat zij een zorg- en informatieplicht heeft omtrent de arbeidsomstandigheden jegens de Uitzendkracht.

c) met betrekking tot schade aan lijf en/of goed van de Uitzendkracht door een bedrijfsongeval, dan wel een beroepsziekte.

WST zal op eerste verzoek van Opdrachtnemer een Claim op grond van sub a t/m c van de Claimant (waaronder wordt verstaan relaties van WST, derde partijen, uitzendkrachten en/of aan WST gelieerde vennootschappen) zelfstandig en op eigen kosten in behandeling nemen en afwikkelen zoals in redelijkheid van een goed opdrachtgever mag worden verwacht.

WST zal de lokalen, werktuigen en gereedschappen waarin of waarmee hij de Uitzendkracht werkzaamheden laat verrichten zodanig inrichten en onderhouden en voor het verrichten van de werkzaamheden van de uitzendkracht zodanige maatregelen treffen en aanwijzingen verstrekken als redelijkerwijs nodig is om te voorkomen dat de uitzendkracht bij het verrichten van zijn werkzaamheden in de ruimste zin des woords schade lijdt. WST verklaart zich uitdrukkelijk bekend met de werking van art. 7:658 BW (in het bijzonder art. 7:658 lid 4 BW), alsmede met de verplichtingen die voor hem voortvloeien uit de Arbeidsomstandighedenwet ten opzichte van de Uitzendkrachten. WST vrijwaart Opdrachtnemer tegen op deze bepalingen gebaseerde vorderingen of aanspraken van de uitzendkracht op Opdrachtnemer.

In het geval van een toerekenbare tekortkoming aan de zijde van Opdrachtnemer gelieerd aan haar prestatie is Opdrachtnemer onder deze overeenkomst uitsluitend aansprakelijk voor directe schade tot een bedrag van EUR 1.000.000 per gebeurtenis met een maximum van EUR 2 miljoen per jaar. Aansprakelijkheid voor indirecte schade, zoals onder meer (maar niet uitsluitend) gevolgschade en vertragingsschade is uitgesloten.

Kunt u hiermee instemmen? Zo nee, waarom niet?

Antwoord

Vrijgegeven: 05-08-2020

WST zal de artikelen 11.3 en 11.4 niet wijzigen zoals inschrijver heeft gesuggereerd. Hoewel WST leiding en toezicht heeft over de werknemer op de werkvloer is het niet juist dat de Opdrachtnemer er in het geheel niet aan te pas komt. De Opdrachtnemer heeft in bepaalde situaties een eigen verantwoordelijkheid jegens de werknemers als formeel werkgever.

Ook Opdrachtgever geeft aanwijzingen ten aanzien van bepaalde aspecten van arbeid en de wijze waarop invulling daaraan moet worden gegeven. In het verlengde daarvan is het niet wenselijk dat Opdrachtnemer wordt gevrijwaard van alle claims. Ook hij is immers aansprakelijk als formeel werkgever.

Bovendien geldt de vrijwaring van artikel 11 lid 3 alleen als de aanspraken van derden het gevolg zijn dan wel veroorzaakt zijn door aan de Opdrachtnemer toe te rekenen handelen of nalaten. Deze voorwaarde biedt voldoende waarborgen tegen ongebreidelde vrijwaringsacties van WST. WST wijst in dit verband op toelichting bij vraag nr. 84.

Nr:

Categorie Juridisch

Betreft 14. Antwoord vraag 37

Vraag

163

Met dit standpunt kan inschrijver zich niet verenigen. Zij wijst WST erop dat als gekeken wordt naar de oorsprong van payroll dit inhoudt dat als er geen allocatie is verricht er feitelijk sprake is van payroll. Inschrijver verzoekt u daarom om dit antwoord te heroverwegen, zodat ook WST beschermd wordt tegen een onzekere uitkomst als een kracht een claim neerlegt. Indien u stellig bij uw standpunt blijft, dan is het alleszins redelijk dat u Inschrijver vrijwaart voor alle payroll gerelateerde claims van over te nemen uitzendkrachten. Graag ziet inschrijver aanpassing in de documentatie op dit punt.

Antwoord

Vrijgegeven: 05-08-2020

WST handhaaft haar standpunt dat geen sprake is van payroll. Van payroll is immers alleen sprake als (i) de payrollwerkgever (de Opdrachtnemer) zelf niet vraag en aanbod bij elkaar heeft gebracht en (ii) de arbeidskracht alleen met toestemming van de opdrachtgever (WST) elders mag worden geplaatst.

Op grond van artikel 6 lid 6 is er zoals gezegd geen sprake van exclusiviteit. WST meent dat er ook geen sprake van een (groot) risico is voor het geval wel zou worden aangenomen dat sprake is van payroll in de zin van artikel 7:692 BW.

De WST zal de Inschrijver in voorkomende gevallen hiervoor vrijwaren.

Nr:

Categorie Inhoud

Betreft Vraag 104, 1e Nvl

164

Vraag

In het tarievenmatrix-formulier wordt niet specifiek aangegeven met hoeveel cijfers achter de komma de omrekenfactoren ingevuld dienen te worden. Om misverstanden te voorkomen wil Inschrijver hierover graag vooraf duidelijkheid hebben. Gebruikelijk is 3 of 4 cijfers achter de komma. Kunt u aangeven met hoeveel cijfers achter de komma de omrekenfactoren ingevuld dienen te worden in het tarievenmatrix-formulier?

Antwoord

Vrijgegeven: 03-08-2020

Met drie cijfers achter de komma.

Nr:

Categorie Inhoud

Betreft Vraag 99, 1e Nvl

165

Vraag

Kan er na de gunning afstemming plaatsvinden over de inhoud van het Excel bestand?

Antwoord

Vrijgegeven: 03-08-2020

Ja. Uiteraard.

Nr:

Categorie Inhoud

Betreft Vraag 107, 1e Nvl

166

Vraag

In het antwoord op deze vraag refereert u aan uw antwoord op vraag 28. U geeft echter geen expliciet antwoord op de vraag of u bereid bent het opleggen van de boete te relateren aan het ontstaan van schade als gevolg van het niet naleven van de huisregels door de uitzendkrachten. Kunt u bevestigen dat de boete slechts wordt opgelegd indien er ook daadwerkelijk schade ontstaat en de benodigde documenten niet zijn ondertekend?

Antwoord

Vrijgegeven: 05-08-2020

WST is niet bereid om het opleggen van een boete te relateren aan het ontstaan van schade als gevolg van het niet naleven van de huisregels door uitzendkrachten.

Wel heeft WST in het gewijzigde artikel (zie nr. 145) artikel 3.15 zodanig aangepast dat de boete kan worden opgelegd (onder meer) bij niet naleving van het bepaalde in artikel 3 lid 5 en artikel 3 lid 14. Het gaat er dus om dat er prikkel is op het nakomen van de verplichtingen in artikel 3, ongeacht of daar wel of geen schade uit voortvloeit.

Nr:

- 167
- Categorie** Inhoud
Betreft Vraag 37, 1e Nvl
Vraag
In uw antwoord op deze vraag verwijst u naar uw antwoord op vraag 37. Helaas geeft uw antwoord ons nog niet voldoende zekerheid. Graag maken wij na gunning nadere afspraken met betrekking tot het proces voor over te nemen flexwerkers. Daarbij wensen wij met u af te spreken dat de betreffende flexwerkers zich zelf bij onze onderneming komen registreren en wij zelf de benodigde informatie verzamelen om de arbeidsovereenkomst in orde te maken. Bent u bereid om na gunning over een dergelijk proces van gedachten te wisselen, ten einde dit zo op te zetten dat voor zowel uw organisatie als de onze de risico's met betrekking tot het kwalificeren als payroll zo beperkt mogelijk blijven? Zo niet, waarom niet?
Antwoord **Vrijgegeven:** 05-08-2020
Zie antwoord op vraag 163.
- Nr:**
- 168
- Categorie** Uitvoering
Betreft Facturatie en rapportage
Vraag
In het antwoord op vraag 98 gaat u akkoord met facturatie per 4 weken, zoals gebruikelijk is in de uitzendbranche. In lijn met de aangepaste factuurfrequentie verzoekt inschrijver u eveneens akkoord te gaan met een rapportage per periode van 4 weken, zodat factuur en rapportage met elkaar overeenstemmen. Gaat u hiermee akkoord?
Antwoord **Vrijgegeven:** 03-08-2020
Nee. Zie ook vraag 88.
- Nr:**
- 169
- Categorie** Contract
Betreft Aanpassing omrekenfactor
Vraag
In uw antwoord op vraag 81 geeft u als voorbeeld dat een wijziging in bijv. verlofdagen in de cao die nu niet kan worden voorzien grond is om de omrekenfactor aan te passen. Als er zich in wetgeving een verandering voordoet die nu c.q. ten tijde van het indienen van de inschrijving niet te voorzien en/of bekend is, is dat dan eveneens (net als aanpassingen in cao zoals bijv. aanpassing verlofdagen) grond om de tarieven aan te passen? Zo nee, waarom niet?
Antwoord **Vrijgegeven:** 03-08-2020
Ja.
- Nr:**
- 170
- Categorie** Uitvoering
Betreft ID-bewijzen
Vraag
Uw antwoord op vraag 78 komt niet overeen met uw antwoord op vraag 26. Op basis van de AVG is het niet toegestaan om ID-bewijzen van uitzendkrachten aan u te verstrekken. Inschrijver veronderstelt derhalve dat u het ID-bewijs zelf bij de uitzendkracht zult opvragen, in overeenstemming met uw antwoord op vraag 26. Kunt u dat bevestigen? Zo nee, kunt u motiveren waarom niet?
Antwoord **Vrijgegeven:** 04-08-2020
Zie antwoord op vraag 142.
- Nr:**
- 171
- Categorie** Contract
Betreft Rangorde
Vraag

U geeft in het antwoord op vraag 73 aan dat de Nota's van Inlichtingen onderdeel zijn van de offerteaanvraag en dus niet zelfstandig in de rangorderegeling hoeven te worden opgenomen. Op basis van de antwoorden in de Nota's van Inlichtingen zullen er echter bepaalde afwijkingen gelden t.o.v. het bepaalde in de offerteaanvraag. De Nota's van Inlichtingen dienen dan ook te prevalen boven het bepaalde in de offerteaanvraag, waarbij de 2e Nota van Inlichtingen prevaleert boven de 1e Nota van Inlichtingen. Kunt u dit bevestigen? Zo nee, kunt u toelichten waarom niet?

Antwoord

Vrijgegeven: 05-08-2020

De nota's van inlichtingen prevaleren boven aanbestedingsleidraad en de daarbij behorende bijlagen. Een latere nota van inlichtingen prevaleert boven een eerdere nota van inlichtingen.

Nr:

Categorie Juridisch

Betreft Aansprakelijkheid

172

Vraag

Het antwoord dat u geeft op vraag 68 is voor Inschrijver niet geheel duidelijk. U geeft aan dat u akkoord gaat met het voorstel van Inschrijver en dat de aansprakelijkheid zal worden beperkt tot een bedrag van €2.500.000 per aanspraak c.q. per gebeurtenis per jaar. Ons voorstel was echter om de aansprakelijkheid te beperken tot €1.000.000 per aanspraak c.q. per gebeurtenis en €2.500.000 per jaar. In het antwoord op vraag 126 geeft u aan dat de verzekering een dekking dient te hebben van minimaal 1 miljoen per schadegeval en 2,5 miljoen per jaar. Inschrijver veronderstelt derhalve de aansprakelijkheid zal worden beperkt tot €1.000.000 per aanspraak c.q. per gebeurtenis en €2.500.000 per jaar. Kunt u dat bevestigen? Zo nee, kunt u toelichten waarom niet?

Antwoord

Vrijgegeven: 04-08-2020

In vraag 68 is aangegeven dat de aansprakelijkheid is beperkt tot €2.500.000 per aanspraak per jaar. In vraag 126 is aangegeven dat de dekking per schadegeval minimaal €1.000.000 per schadegeval dient te zijn. Uw veronderstelling is dus niet juist.

Nr:

Categorie Uitvoering

Betreft urenverwerking en rapport

173

Vraag

U geeft in het antwoord op vraag 27 van Nvl-1 aan dat de uren door de huidige leverancier worden verwerkt middels een Excel rapport. Gezien de systemen van leveranciers verschillen kunnen we op voorhand niet inschatten of het huidige rapport 1-op-1 overgenomen kan worden. Kunt u ermee instemmen dat er na gunning wellicht aanpassingen in het rapport nodig zijn (zodat deze voor een eventuele nieuwe leverancier ook bruikbaar wordt)?

Antwoord

Vrijgegeven: 03-08-2020

Ja. Wij kunnen een Excelbestand met op maat gevraagde inhoud aanleveren.

Nr:

Categorie Contract

Betreft Wijzigingen in prijs/ORF's doorvoeren

174

Vraag

In het antwoord op vraag 11 geeft u aan dat de voorgestelde wijzigingen in beginsel voor rekening van opdrachtnemer komen. Inschrijver is van mening dat niet redelijkerwijs van een opdrachtnemer kan worden verlangd dat hij nu al rekening houdt met mogelijk toekomstige wettelijke en/of cao wijzigingen die zich gedurende de looptijd van de overeenkomst (6 jaar incl. verlengingen) gaan voordoen. Derhalve verzoekt inschrijver u alsnog akkoord te gaan met de in vraag 11 van Nota-1 voorgestelde wijzigingen. Dit is ook in het belang van de Westerscheldetunnel, aangezien inschrijvers hun prijs/omrekenfactoren in dat geval niet hoeven te verhogen om eventuele, toekomstige wijzigingen gedurende de gehele looptijd van de overeenkomst op te vangen. Zij kunnen hun tarief in dat geval zo laag mogelijk houden, wat tevens beantwoordt aan de missie van de Westerscheldetunnel (zie Leidraad pag. 4). Daarnaast doet een dergelijke afspraak recht aan wat in artikel 2.163c wordt gezegd over een herzieningsclausule, namelijk dat een dergelijke clausule een omschrijving moet bevatten van de voorwaarden waaronder deze toegepast kunnen worden. Nu is dit in de concept overeenkomst nu niet (afdoende) geregeld.

Antwoord

Vrijgegeven: 03-08-2020

Uw beschrijving over toekomstige wettelijke en/of CAO wijzigingen valt ons inziens uitstekend onder eis 20 van het Programma van Eisen.

Nr:

Categorie Juridisch

Betreft 1e Nvl vraag 37

175

Vraag

Wij merken op dat u in antwoord op vraag 37 niet akkoord bent met het voorstel van de betreffende inschrijver v.w.b. de overname van uw huidige uitzendkrachten. Daarbij stelt u dat er geen sprake is van exclusiviteit bij het overnemen en dat payrolling daarom niet aan de orde is. Volgens de brief van minister Koolmees moet daarvoor echter aan drie voorwaarden worden voldaan: 1) de allocatiefunctie is door de opdrachtnemer uitgeoefend, 2) er is geen sprake van exclusiviteit en 3) zowel bij de uitzendkracht als opdrachtnemer is bij overgang sprake van vrijwilligheid. Is WST akkoord met deze uitgangspunten voor wat betreft de overname van uw huidige populatie uitzendkrachten. Indien u bij uw standpunt blijft, dan verzoekt Inschrijver u om de toekomstig opdrachtnemer te vrijwaren voor alle payrollgerelateerde claims van over te nemen uitzendkrachten. Gaat u hiermee akkoord?

Antwoord

Vrijgegeven: 05-08-2020

Zie het antwoord onder vraag 163.