

Ref. nr. Onderwerp

146 Verduidelijkingsvraag nav Nvl 1

Vraag

In het antwoord op vraag 29 beantwoordt u “Ja” op de vraag “Selectiecriterium 2 betreft ervaring met ISO audits rondom privacy en informatiebeveiliging. Doelt u hiermee op uitgevoerde certificeringsaudits onder accreditatie van de Raad van Accreditatie?”. In het antwoord op vraag 90 bevestigt u echter dat Selectiecriterium 2 geen “ISO-audits” betreft, maar “audits”, op basis van normen op het gebied van informatiebeveiliging. Wij gaan ervan uit dat Selectiecriterium 2 geen certificerende audits betreft, maar audits gericht op voortgangsmeting op volwassenheid en maatregelen met passend advies, zoals ook bedoeld in de gevraagde dienstverlening en tevens bevestigd in vraag 17. Kunt u dit bevestigen?

Antwoord

Ja, Aanbestedende dienst bevestigt dit bij deze ter verduidelijking. In de eerste Nvl is het antwoord op vraag 17 en 90 ook in lijn met de wens van Aanbestedende dienst bij de daadwerkelijke uitvoering van de opdracht.

147 Nadere vraag i.v.m. vraag 39 en 63 1e Nvl

In uw antwoord op vraag 39 bent u akkoord gegaan met het daarin gedane voorstel met uitzondering van de laatste zin inzake het gebruikersrecht. Wij dienen u een gebruikersrecht te verlenen, waarbij u gebruik mag maken van de resultaten uit onze dienstverlening zoals u nodig acht voor de uitoefening van uw taak en/of uw bedrijfsvoering. Hiermee bepaalt u dus volledig zelf op welke wijze u de resultaten gebruikt en op welke wijze u de resultaten weergeeft. Als u de resultaten met onze naam en logo mag publiceren en weergeven zoals u dat wilt, dan lopen wij het risico dat de resultaten uit de context worden getrokken, terwijl wij de vaktechnische verantwoordelijkheid dragen voor de resultaten.

Wij zijn bereid om u een gebruikersrecht te verlenen waarbij u gebruik kunt maken van de resultaten binnen het doel waarvoor en de personen voor wie deze resultaten bedoeld zijn. Zoals gezegd past het delen van de resultaten met de deelnemende waterschappen binnen het doel waarvoor de rapportages zijn opgesteld. Die rapportages kunt u zonder onze voorafgaande schriftelijke toestemming met die waterschappen delen. Pas wanneer u de resultaten buiten het doel wilt gebruiken waarvoor deze zijn opgesteld, dient u hiervoor schriftelijke toestemming aan ons te vragen.

Het door ons voorgestelde gebruikersrecht is ook redelijk ten opzichte van de vrijwaringsplicht. Alleen indien wij enige invloed uit kunnen oefenen op de manier waarop u de resultaten uit onze dienstverlening gebruikt, zijn wij bereid u te vrijwaren. Bent u gelet op het voorafgaande alsnog bereid om uw gebruikersrecht zo in te kaderen als door ons is voorgesteld bij vraag 63?

Het is ons niet duidelijk waarom een dergelijk gebruikersrecht voor u niet volstaat? Kan u aangegeven op welke wijze u gebruik wenst te maken van de

Aanbestedende dienst gaat mee in uw voorstel om het gebruikersrecht in te kaderen tot het doel van de opdracht. Het gebruikersrecht wordt als volgt aangepast:

"Opdrachtnemer verleent ten aanzien van de resultaten van de verrichte Diensten, aan Opdrachtgever een niet-exclusief en niet opzegbaar gebruikersrecht van onbepaalde duur. Dit gebruikersrecht omvat al het gebruik dat Opdrachtgever nodig acht voor het realiseren van het doel van deze opdracht. Het gebruikersrecht wordt op grond van de Overeenkomst door Opdrachtnemer op het moment van het ontstaan daarvan aan Opdrachtgever om niet overgedragen, welke opdracht door Opdrachtgever reeds nu voor alsdan wordt aanvaard."

148 Nadere vraag i.v.m. vraag 72 1e Nvl

In uw antwoord op vraag 72 geeft u aan dat u de conceptovereenkomst heeft toegevoegd. Wij hebben alle nieuwe documenten die door u ter beschikking zijn gesteld doorgenomen, maar kunnen de conceptovereenkomst niet vinden. Kunt u bevestigen dat wij over de conceptovereenkomst inhoudelijk nog vragen mogen stellen tijdens de gunningsfase?

Aanbestedende dienst bevestigt dat bij deze. Voor de goede orde is een concept overeenkomst bijgevoegd bij de Nvl 2 van de selectiefase.

Aanbestedende dienst zal in de gunningsfase een gewijzigde concept overeenkomst meezenden waarin alle vragen en antwoorden van de Nvl 1 en 2 uit de selectiefase die op de concept overeenkomst betrekking hebben zijn verwerkt.

149 Nvl 1 - Vraag 35

Vrijwaring.

In uw antwoord op vraag 35 van de nota van inlichtingen geeft u aan niet akkoord te gaan met ons voorstel t.a.v. de vrijwaring. In de markt van de uitgevraagde dienstverlening is het gebruikelijk om van de opdrachtgever een vrijwaring te verlangen, in plaats van andersom. De AWWODI zijn niet geschreven met inachtneming van audit dienstverlening, hetgeen ook blijkt uit de hoeveelheid juridische vragen die worden gesteld. Wij verlangen voor onze dienstverlening een vrijwaring, die ten minste ziet op het door de opdrachtgever niet opleveren van de benodigde informatie, inclusief vordering van derden, alsmede schade als gevolg is van het handelen of nalaten van Opdrachtgever of van onveilige situaties in diens bedrijf of organisatie. Kunt u tenminste akkoord gaan met onderstaande vrijwaringen die zijn ontleend aan het Model Algemene Voorwaarden van de NBA dat bedoeld is voor de grote accountantskantoren?

Niet akkoord. Voor de goede orde verwijzen we nogmaals naar de tekst van artikel 19.5. Dit artikel is alleen dan van toepassing indien sprake is van een gebrekkige uitvoering van de overeenkomst door

Opdrachtnemer. Indien conform dit artikel vaststaat dat de schade bij een derde niet is ontstaan door een gebrek van Opdrachtnemer is het hele artikel niet van toepassing. Denk hierbij bijvoorbeeld aan schade ten gevolge van een gebrek aan Opdrachtgeverszijde zoals onjuiste informatieverstrekking. Of schade als gevolg van een onveilige situatie in de organisatie van de Opdrachtgever die toerekenbaar is aan de Opdrachtgever.

"Opdrachtgever vrijwaart Opdrachtnemer voor schade die het gevolg is van onjuiste of onvolledige Bescheiden.

Opdrachtgever vrijwaart Opdrachtnemer voor vorderingen van derden wegens schade die veroorzaakt is doordat Opdrachtgever aan Opdrachtnemer geen, onjuiste of onvolledige Bescheiden heeft verstrekt.

Opdrachtgever vrijwaart Opdrachtnemer voor aanspraken van derden (Medewerkers van Opdrachtnemer en door Opdrachtnemer ingeschakelde derden daaronder begrepen) die in verband met de uitvoering van de Opdracht schade lijden, welke schade het gevolg is van het handelen of nalaten van Opdrachtgever of van onveilige situaties in diens bedrijf of organisatie."

150 Nvl 1 - Vraag 38

Aansprakelijkheid.

In uw antwoord op vraag 38 en uw antwoorden op vergelijkbare vragen, geeft u aan niet akkoord te gaan met de in de markt gebruikelijke beperking van aansprakelijkheid. Deze beperking van aansprakelijkheid wordt bij auditdiensten door de grotere kantoren vrijwel altijd toegepast, ook bij overheidsinstanties, waarbij overheidsinstanties normaliter oog hebben voor de in de markt gebruikelijke voorwaarden. Het niet kunnen overeenkomen van een marktconforme aansprakelijkheidsbeperking, kan voor gegadigden een reden zijn om niet in te schrijven op een aanbesteding. De accountant vereist een beperking van aansprakelijkheid die in redelijke verhouding staat tot de opdrachtwaarde. Een staffel zoals opgenomen in de AWWODI kan afhankelijk van de opdrachtwaarde voor de opdrachtnemer zeer onredelijk uitpakken (tot een factor van 10x de opdrachtwaarde). Om die reden vragen wij u nogmaals om het tekstvoorstel uit vraag 38 van Nvl 1 over te nemen.

Niet akkoord. Artikel 19 achten wij in overeenstemming met de Gids Proportionaliteit zoals reeds gemotiveerd in de eerste Nvl. Aanvullend hierop merken wij op dat artikel 19.3, tweede bullet, bij opdrachten boven 50.000 euro een factor 3 kent én daarnaast een beperking tot 1,5 miljoen euro (wat overigens ook goed aansluit bij uw branche modelvoorwaarden).

Dat bij kleine opdrachten, de factor kan oplopen tot 10 en het daarom onredelijk is kunnen wij kijkend naar de gehele bepaling en de aard/omvang van de voorliggende opdracht niet volgen. Het is niet gezegd dat een kleine opdrachtwaarde geen aanzienlijke financiële risico's met zich kan brengen. Gezien de aard van de dienstverlening en de daadwerkelijke risico's die de aanbestedende dienst kan lopen achten wij ook artikel 19.3, eerste bullet, niet disproportioneel.

151 Nvl 1 - Vraag 39

Intellectuele eigendomsrechten.

In uw antwoord op vraag 39 van Nvl 1 gaat u grotendeels akkoord met het tekstvoorstel m.b.t. intellectuele eigendom. De laatste zin blijkt voor u echter niet akkoord. Deze zin houdt in dat het gebruiksrecht in principe niet is beperkt, mits de Opdrachtgever de resultaten van de opdracht gebruikt voor het doel waarvoor deze zijn opgesteld. Met dit doel zijn de resultaten immers ook door de accountant opgesteld. De accountant kan niet instaan voor eventuele gevolgen voor de Opdrachtgever of derden bij gebruik van de resultaten buiten het doel waarvoor de resultaten zijn opgesteld; derhalve het verzoek om deze zin alsnog aan de nieuwe tekst van toe te voegen.

Zie beantwoording vraag 147.