

Overeenkomst inzake Leermanagementsysteem (gebaseerd op de Modelovereenkomst ARBIT-2018)

Partijen,

de Open Universiteit, gevestigd Valkenburgerweg 177 te (6419 AT) Heerlen, rechtsgeldig vertegenwoordigd door het College van bestuur, hierna te noemen: *Opdrachtgever*

en

<>, gevestigd <> te () <plaats>, te dezen vertegenwoordigd door <functie> <naam ondertekenaar> hierna te noemen: *Wederpartij*

Overwegende dat:

- Opdrachtgever een bekostigde universiteit is die wetenschappelijk onderwijs verzorgt in de vorm van online activerend afstandsonderwijs. Daarnaast heeft Opdrachtgever de wettelijke taak via onderwijskundig onderzoek bij te dragen aan de innovatie van het Nederlands hoger onderwijs;
- Opdrachtgever in het kader van de uitoefening van zijn taak behoefte heeft aan een Leermanagementsysteem (LMS);
- Opdrachtgever in verband met hetgeen hiervoor is overwogen, tot aanbesteding van een Leermanagementsysteem door middel van een Europese openbare aanbesteding is overgegaan;
- op <datum> door of namens Opdrachtgever een aankondiging naar het Supplement op het Publicatieblad van de Europese Unie (hierna: Publicatieblad) is verzonden en dat deze aankondiging is gepubliceerd onder nummer <S-nummer>;
- Opdrachtgever de Opdracht op <datum> heeft gegund aan Wederpartij;
- Op deze overeenkomst de ARBIT voorwaarden (mei 2018) van toepassing zijn;
- Partijen gemaakte afspraken vastleggen in deze overeenkomst.

Verklaren en komen overeen als volgt:

Artikel 1. Begrippen

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

Artikel 2. Voorwerp van de Overeenkomst

1. Partijen sluiten hierbij een Overeenkomst waarbij Wederpartij zich tegen de in Artikel 7 bedoelde Vergoeding verbindt tot het verrichten van de Prestatie zoals beschreven in het Bestek, die in hoofdlijnen bestaat uit de aanschaf, implementatie en onderhoud (hosten en technisch (applicatie) beheer) van een Leermanagementsysteem, in de vorm van een Software as a Service (SaaS) oplossing.
2. De dienstverlening dient te worden uitgevoerd conform de eisen en wensen zoals deze zijn opgenomen in het Bestek (incl. Appendices) zodat de navolgende prestaties opgeleverd kunnen worden:
 - Gebruikersrecht oplossing.
 - Via internet te gebruiken oplossing (SaaS).
 - Technisch (applicatie) beheer en ondersteuning.
 - Implementatie oplossing (projectmanagement (leverancierszijde), technische- en functionele implementatie, inclusief het format data export van content uit yOULearn en het importeren van deze content, inclusief structuur in het nieuwe LMS).
 - Advisering bij de (onderwijskundige) inrichting oplossing.
 - Partnerschap bij ontwikkeling en innovatie van de oplossing.
 - Koppelingen naar relevante systemen.

- Het waarborgen van veiligheid (technisch/organisatorisch/AVG).
 - Verzorgen van instructie/opleidingen aan een groep key users (maximaal 40 OU-medewerkers, train-de-trainers) en functioneel beheerders.
- één en ander teneinde Opdrachtgever in staat te stellen daarvan het Overeengekomen gebruik te maken.
3. De navolgende stukken zijn als Bijlage opgenomen en vormen gezamenlijk de Overeenkomst:
 - 1) de ARBIT-voorwaarden (Bijlage 1));
 - 2) het beschrijvend document van Opdrachtgever, inclusief alle bijlagen (Bijlage 2);
 - 3) de door Wederpartij aan Opdrachtgever uitgebrachte offerte (Bijlage 3);
 - 4) nota van inlichtingen (Bijlage 4).
 4. Voor zover de in lid 2 genoemde stukken met elkaar in tegenspraak zijn, prevaleert het eerder genoemde stuk boven het later genoemde:
 - 1) Nota van inlichtingen;
 - 2) deze Overeenkomst;
 - 3) de ARBIT-voorwaarden;
 - 4) het beschrijvend document van Opdrachtgever, inclusief alle bijlagen (Bijlage 2);
 - 5) Offerte Wederpartij.

Artikel 3. Contactpersonen en rapportage

1. De personen die de contacten over de uitvoering van de Overeenkomst onderhouden zijn opgesomd in de BIJLAGE Contactpersonen.
2. Wederpartij rapporteert <periode> over de wijze van uitvoering van de Overeenkomst. Deze rapportage omvat tenminste: <voorwerp van de rapportage>

Artikel 4. Inwerkingtreding en duur van de Overeenkomst

1. De Overeenkomst treedt in werking op het moment waarop deze door beide partijen is ondertekend.
2. De ingangsdatum van de Overeenkomst is <datum> .
3. De Overeenkomst wordt gegund voor onbepaalde tijd. De OU garandeert een looptijd van 3 jaar, uiteraard onder voorbehoud van het algemene recht van de OU een overeenkomst vanwege een verzuim van Opdrachtnemer te ontbinden.
4. Na afloop van deze periode van 3 jaar bestaat er voor de OU gedurende een periode van twee jaar een eenzijdig recht de Overeenkomst door opzegging te beëindigen. Daarbij wordt een opzegtermijn van 12 maanden in acht genomen.
5. Na afloop van deze 2 jaar bestaat er voor beide partijen het recht de Overeenkomst door opzegging te beëindigen. De partij die wenst op te zeggen neemt hiervoor een termijn van 18 maanden in acht.

Artikel 5. Aflevering en Oplevering

Wederpartij dient het Leermanagementsysteem op <datum vaststellen na definitieve gunning> technisch geïmplementeerd en geaccepteerd te hebben. Dit houdt in dat de omgeving volledig beschikbaar is voor de OU (en gekoppeld aan de bronsystemen van de OU) en dat er gestart kan worden met de configuratie en inrichting. zorgt voor de implementatie welke voltooid en geaccepteerd opgeleverd is op <overeengekomen datum>. Genoemde datum is een Fatale termijn.

Artikel 6. Acceptatie

1. De Acceptatie van de Prestatie vindt als volgt plaats:
 - a) Opdrachtgever stelt i.s.m. Opdrachtnemer op basis van het Beschrijvend Document schriftelijk in overleg de inhoud (acceptatiecriteria) van de Acceptatieprocedure (inclusief acceptatiecriteria) vast. De Opdrachtgever heeft een beslissende stem over de acceptatiecriteria.

- b) Deadline voor het uitvoeren van de Acceptatieprocedure is <datum vaststellen na definitieve gunning>. Opdrachtnemer zal ervoor te zorgen dat de implementatie tijdig, voor die datum, is afgerond. Bij niet tijdige afronding van implementatie door Opdrachtnemer, om welke reden dan ook (tenzij de reden toerekenbaar/verwijtbaar is aan Opdrachtgever), is Opdrachtgever gerechtigd een boete van 2,5% over het totaalbedrag als geoffreerd door Opdrachtnemer te heffen. In overleg kunnen Partijen eerder tussentijdse acceptatietesten uitvoeren, waarop eveneens de bepalingen uit dit artikel van toepassing zijn. De in dit lid benoemde boete is van toepassing op de tijdige afronding van de Acceptatieprocedure en geldt niet voor de eventuele tussentijdse acceptatietesten.
- c) Direct na het uitvoeren van de Acceptatieprocedure wordt door Partijen een verslag opgesteld, dat door beide Partijen dient te worden ondertekend.
In dit verslag moet tenminste worden opgenomen welke Gebreken het betreffende onderdeel van de Prestatie eventueel vertoont alsmede of het betreffend onderdeel van de Prestatie door Opdrachtgever is (zijn) goedgekeurd dan wel afgekeurd.
- d) Gebreken die een ingebruikname van het betreffende onderdeel van de Prestatie redelijkerwijs niet in de weg staan, zullen geen reden zijn voor Opdrachtgever om niet tot Acceptatie over te gaan, onverminderd de verplichting van Opdrachtnemer om die Gebreken wel zo spoedig mogelijk kosteloos te herstellen.
- e) Indien Opdrachtgever het betreffende onderdeel van de Prestatie niet bij de eerste Acceptatieprocedure geheel heeft goedgekeurd, volgt zo snel als redelijkerwijs mogelijk na de eerste Acceptatieprocedure een tweede Acceptatieprocedure, waar op dezelfde wijze een verslag van wordt gemaakt.
- f) Indien de Prestatie als geheel wordt geaccepteerd, geldt de datum van het betreffende verslag van de succesvolle Acceptatieprocedure als de datum van Acceptatie.

Artikel 7. Vergoeding

1. De vergoeding voor de door Opdrachtnemer verrichte werkzaamheden wordt vastgesteld op basis van de prijzen die door Opdrachtnemer zijn ingevuld in het prijzenformulier in zijn Definitieve Inschrijving d.d. <DATUM>.
2. De prijzen zijn “all-in” te zijn, dat wil zeggen inclusief alle directe en indirecte kosten met betrekking tot de te leveren producten en diensten. Prijzen welke niet in het Appendix 7.3 Prijzenblad zijn opgenomen, maar toch nodig blijken te zijn voor de Opdracht mogen niet naderhand worden toegevoegd.
3. Prijzen en tarieven liggen vast voor de duur van de Overeenkomst. Er geldt een prijs vast periode van 1 jaar. Een indexering op de tarieven is voor de eerste keer mogelijk per 1 augustus 2022. De prijsaanpassing moet gebaseerd zijn op het CBS indexcijfer voor Dienstenprijsindex, 6202 Computeradvisering (2021=100)).

Artikel 8. Facturering, verschuldigheid en betaling

1. De Vergoeding bestaat uit een tweetal componenten:
 - Implementatiekosten (eenmalig). Deze kosten mogen conform volgend schema gefactureerd worden:
 - 25% bij ondertekening overeenkomst
 - 75% na Acceptatie.
 - Reguliere kosten Prestatie per maand. Deze is verschuldigd vanaf het moment dat het reguliere deel van de Prestatie (gebruiksrechten, onderhoud, ondersteuning) beschikbaar en opgeleverd is. Deze kosten mogen maandelijks achteraf gefactureerd worden.
2. Een factuur dient de volgende gegevens te bevatten:
 - factuurdatum
 - hoogte van de Vergoeding
 - verschuldigde BTW
 - factuurkenmerk.

3. Facturen dienen – o.v.v. factuurkenmerk (B-nummer) – geadresseerd te worden ter attentie van de Open Universiteit, Finance en control, Crediteurenadministratie, Valkenburgerweg 177, 6419 AT Heerlen of per e-mail (als pdf-bestand) naar: crediteuren@ou.nl. Facturen worden in de regel binnen dertig dagen na factuurdatum betaalbaar gesteld.

Artikel 9. Algemene en bijzondere voorwaarden

1. De toepasselijkheid van algemene en bijzondere voorwaarden van Wederpartij dan wel van door Wederpartij bij het verrichten van de Prestatie te betrekken derden, is uitgesloten.
2. In verband met de verwerking van persoonsgegevens wordt tussen partijen ene verwerkersovereenkomst gesloten op basis van het SURF model voor hoger onderwijsinstellingen (of geheimhoudingsverklaring etc).
3. De voor het gebruik van de Prestatie vereiste acceptatie van algemene of bijzondere voorwaarden, zoals bijvoorbeeld bij “shrink-wrap”- en “click-wrap” licenties, bindt Opdrachtgever niet. Wederpartij vrijwaart Opdrachtgever dat dergelijke acceptaties niet leiden tot enige beperking op het Overeengekomen gebruik.
4. Een exemplaar van de Voorwaarden is bij de Overeenkomst gevoegd.

Artikel 10. Overige bepalingen

1. Partijen komen overeen om in voorkomende gevallen de fictieve dienstbetrekking van thuiswerkers of gelijkgestelden zoals bedoeld in de artikelen 2b en 2c Uitvoeringsbesluit Loonbelasting 1965 en de artikelen 1 en 5 van het Besluit aanwijzing gevallen waarin arbeidsverhouding als dienstbetrekking wordt beschouwd (Besluit van 24 december 1986, Stb. 1986, 655), buiten toepassing te laten.
2. De artikelen 7.2, 8.2, 8.3, 16, 17.3, 26.4c, 38, 39, 40, 41 van de ARBIT-2018 zijn niet van toepassing.
3. Met betrekking tot artikel 11.1 ARBIT-2018 is bepaald dat de betaling van de factuur bij ondertekening van de overeenkomst niet onder de reikwijdte van artikel 11.1 valt en dus niet plaatsvindt onder opschortende voorwaarde van Acceptatie’.
4. Artikel 17.4 laat onverlet dat Opdrachtnemer ter zake van de opdracht een dossier aanhoudt met daarin kopieën van relevante stukken, onder voorwaarde dat Opdrachtnemer passende maatregelen neemt om de vertrouwelijkheid en veilige bewaring van het dossier te waarborgen.
5. De boete conform artikel 17.5 ARBIT-2018 zal alleen verschuldigd zijn indien door een rechter onomstotelijk is vastgesteld dat er sprake is van een schending van de geheimhoudingsverplichting door de Opdrachtnemer en dat een betaalde boete in mindering zal worden gebracht op de door de rechter in goede justitie te bepalen hoogte van de schadevergoeding.
6. In artikel 29.3 vervalt de verplichting om ‘mededeling te doen van eerdere claims onder dezelfde polis in het lopende verzekeringsjaar’.
7. Artikel 30.3: Opdrachtgever kan zonder voorafgaande aanmaning of ingebrekestelling met onmiddellijke ingang buiten rechte de Overeenkomst door middel van een aangetekend schrijven ontbinden, indien Wederpartij (voorlopige) surseance van betaling aanvraagt, Wederpartij zijn faillissement aanvraagt of in staat van faillissement wordt verklaard, de onderneming van Wederpartij wordt ontbonden, Wederpartij zijn onderneming staakt, sprake is van een ingrijpende wijziging in de zeggenschap (interne wijzigingen van zeggenschap binnen de groep waartoe een inschrijver behoort wordt niet als ontbindingsgrond aangemerkt, mits het de correcte uitvoering van de Opdracht (conform overeengekomen) niet in gevaar brengt) over de activiteiten van de onderneming van Wederpartij en deze wijziging de mogelijkheid tot verdere nakoming van de verplichtingen van Wederpartij ernstig belemmert of blokkeert, op een aanmerkelijk deel van het vermogen van Wederpartij beslag wordt gelegd of Wederpartij anderszins niet langer in staat moet worden geacht de verplichtingen uit de Overeenkomst na te komen. Deze bevoegdheid geldt ook indien zich gedurende de looptijd van de Overeenkomst ten aanzien.
8. Artikel 32.1 van de ARBIT-2018 laat onverlet dat Opdrachtnemer ter zake van de opdracht een dossier aanhoudt met daarin kopieën van relevante stukken, onder voorwaarde dat Opdrachtnemer passende maatregelen neemt om de vertrouwelijkheid en veilige bewaring van het dossier te waarborgen.
9. Met betrekking tot artikel 43.1 ARBIT-2018 geldt dat het geen eeuwigdurend gebruiksrecht behelst, maar een gebruiksrecht gedurende de gehele duur van de Overeenkomst.

10. Artikel 53.3 van de ARBIT-2018 is niet van toepassing en wordt vervangen door de volgende bepaling:
Opdrachtnemer werkt mee aan het verschaffen van informatie met betrekking tot arbeidsvoorwaardelijke afspraken aan bevoegde instanties, indien en voor zover daarvoor een wettelijke basis bestaat.

Aldus overeengekomen en ondertekend in tweevoud op

Opdrachtgever

College van bestuur,

Wederpartij

<>

Karl Dittrich
interim voorzitter

<>

<>

CONCEPT

- Bijlage 1. ARBIT voorwaarden**
- Bijlage 2. Beschrijvend document OU**
- Bijlage 3. Inschrijving Wederpartij**
- Bijlage 4. Nota van inlichtingen**

CONCEPT

BIJLAGE Contactpersonen

Opdrachtgever

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

Wederpartij

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

CONCEPT

BIJLAGE Service level agreement (SLA)

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

Correctief Onderhoud: het opsporen en herstellen door Wederpartij van Storingen, die Opdrachtgever hem heeft gemeld of die Wederpartij anderszins bekend zijn geworden.

Functiehersteltijd: de periode, uitgedrukt in Service-uren, gelegen tussen het moment waarop een Storing bij Wederpartij wordt gemeld en het moment waarop die is verholpen.

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

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

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

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

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

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