

Nota van Inlichtingen

Software licenties
Kenmerk: 2021-065245



Vraag no.	Deel van het Aanbestedingsdocument of Formulieren (maak selectie)	Paginanummer of Formulierennummer (vul nummer in)	Hoofdstuk / paragraaf	Vraag (vrije tekst)	Antwoord (door gemeente in te vullen)
1	Aanbestedingsdocument	pag. 11	4.1 Eisen financiële en economische draagkracht,	U eist een bereidstellingsverklaring bankgarantie. Wij willen u erop wijzen dat dit niet gebruikelijk om dit op te vragen bij Europese aanbestedingen en dat er wordt voldaan met het aanleveren van een gecontroleerde jaarrekening. Derhalve verzoeken wij om u deze eis te schrappen. Gaat u hiermee akkoord? Zo niet, graag uw motivatie.	Het gestelde op pagina 10 vanaf 'Inschrijver dient' t/m 'geoffreerde aanneemsom komt te vervallen'
2	Aanbestedingsdocument	pag. 12	6. Vaststellen beste inschrijving, indexatie	U eist dat de tarieven vast voor het eerste contractjaar. Wij willen u erop wijzen dat fabrikanten (zoals bijvoorbeeld Microsoft bij CSP) hun prijzen maandelijks kunnen wijzigen. Hierdoor kan geen enkele inschrijver een prijsvastheid van een jaar garanderen. Derhalve verzoeken wij u om dit te wijzigen naar een prijsvastheid van 30 dagen. Gaat u hiermee akkoord? Zo niet, dan verzoeken wij u om dit te motiveren.	Akkoord mits deze prijswijziging wordt aangetoond.
3	Aanbestedingsdocument	pag. 12	7 . Gunning	U geeft aan dat indien twee of meer inschrijvers gelijk eindigen de inschrijver met het hoogste percentage op het onderdeel presentatie/demo wint. Kan de aanbestedende dienst aangeven wat wordt verstaan onder het onderdeel presentatie/demo aangezien er alleen een prijzenblad ingediend dient te worden?	Dit is een omissie. Als twee of meer inschrijvers gelijk eindigen, dan beslist het lot.
4	Bijlage 3		algemeen	Inschrijver verzoekt de aanbestedende dienst om afwijkingen naar aanleiding van de Nota's van Inlichtingen te verwerken in deze verwerkersovereenkomst. Gaat u hiermee akkoord? Indien de aanbestedende dienst hiermee niet akkoord gaat, dan verzoekt Inschrijver de aanbestedende dienst de Nota's van Inlichtingen te doen prevaleren ten opzichte van alle overige documenten waaronder deze verwerkersovereenkomst.	Akkoord.
5	Bijlage 3		algemeen	Inschrijver verzoekt de aanbestedende dienst om de verwerkersovereenkomst te laten prevaleren boven de product- en dienstenovereenkomst (hoofdovereenkomst) bij strijdigheid ter zake van instructies in het kader van verwerking van persoonsgegevens. Gaat u hiermee akkoord? Zo niet, graag uw motivatie	De verwerkersovereenkomst komt als geheel te vervallen.
6	Bijlage 3	pag. 1	overweging b	Voor de beoordeling voor welke verwerkingen Inschrijver aangemerkt dient te worden als verwerker, maakt Inschrijver o.a. gebruik van de Guidelines 07/2020 on the concepts of controller and processor in the GDPR d.d. 2 september 2020 opgesteld door de European Data Protection Board (EDPB). Om als verwerker gekwalificeerd te kunnen worden zijn er volgens de EDPB twee criteria waaraan moet worden voldaan: 1. Je moet een afzonderlijke entiteit zijn ten opzichte van de verwerkingsverantwoordelijke; en 2. je moet persoonsgegevens verwerken ten behoeve van de verwerkingsverantwoordelijke. Het laatste element ziet op de vraag of Inschrijver het doel en de middelen van de gegevensverwerking bepaalt en daarmee invloed heeft op de gegevensverwerking, of dat de aanbestedende dienst dat doet. Dit kan zijn vastgelegd in de wet, maar kan ook voortvloeien uit een analyse van de feitelijke elementen of omstandigheden van de zaak. Met andere woorden luidt de hoofdvraag: Wie stelt het hoe en waarom van de gegevensverwerking vast? Tot slot dient het door de verantwoordelijke vastgestelde doel en middelen ook daadwerkelijk betrekking te hebben op de verwerking van persoonsgegevens. Met andere woorden dient de kern van de opdracht gericht te zijn op gegevensverwerking. Gaat de aanbestedende dienst ermee akkoord dat deze verwerkersovereenkomst louter ziet op gegevensverwerking t.b.v. software assetmanagement? In principe ontvangt Inschrijver namelijk geen persoonsgegevens van de aanbestedende dienst, m.u.v. mailadressen van medewerkers van de aanbestedende dienst t.b.v. software assetmanagent. Via een softwarelicentie van een partner van Inschrijver verkrijgt Inschrijver volledig inzicht in de licentiepositie van de aanbestedende dienst en zal daarover vervolgens advies uitbrengen. Vervolgens is het van belang om ervoor te zorgen dat bepaalde licenties bij de juiste medewerkers terecht komen.	Zie antwoord op vraag 5.
7	Bijlage 3	pag. 1 en 2	artikel 3 lid 1	Gaat de aanbestedende dienst ermee akkoord dat deze verwerkersovereenkomst louter ziet op gegevensverwerking t.b.v. software assetmanagement?	Zie antwoord op vraag 5.
8	Bijlage 3	pag. 2	artikel 4 lid 1	Inschrijver hanteert een eigen technisch en organisatorisch maatregelendocument (TOM) waaruit de door haar genomen beveiligingsmaatregelen blijken.Uiteraard stelt Inschrijver de aanbestedende dienst in de gelegenheid de TOM op voorhand te bekijken en te beoordelen zoals de aanbestedende dienst ook verplicht is conform het bepaalde in art. 28 lid 1 AVG. Immers, in het kader van art. 28 lid 1 AVG heeft de aanbestedende dienst als opdrachtgever de plicht te onderzoeken of zijn verwerker passende technische en organisatorische maatregelen heeft getroffen. Indien Inschrijver als verwerker moet handelen, dan zal de aanbestedende dienst als verwerkingsverantwoordelijke dus moeten aangeven welke persoonsgegevens zij deelt met Inschrijver en welke mate van beveiliging vereist is. Inschrijver vraagt u deze wettelijke plicht te erkennen en zullen naleven in de uitvoering van de Raamovereenkomst. Gaat de aanbestedende dienst ermee akkoord de TOM van Inschrijver toe te voegen als Bijlage? Zo niet , graag uw motivatie.	Zie antwoord op vraag 5.
9	Bijlage 3	pag. 2	artikel 4 lid 2	Gezien de impact van een audit en het lage risicoprofiel van de gegevensverwerking, zou Inschrijver dit recht graag beperken tot maximaal eenmaal per jaar, dan wel in die situatie dat er een aantoonbaar vermoeden bestaat dat Inschrijver haar verplichtingen uit hoofde van de verwerkersovereenkomst niet of niet naar behoren nakomt. Daarbij wenst Inschrijver overeen te komen dat het uitvoeren van een audit de normale bedrijfsvoering van Inschrijver niet mag verstoren en wenst Inschrijver tijdig op de hoogte te worden gebracht, minimaal 30 dagen voorafgaand aan het uitvoeren van de audit. Gaat u hiermee akkoord? Zo niet, graag uw motivatie.	Zie antwoord op vraag 5.
10	Bijlage 3	pag. 3	artikel 4 lid 3	De aanbestedende dienst vraagt inschrijver om veelal Amerikaanse software te leveren. Inschrijver gaat er daarom vanuit dat de aanbestedende dienst er rekening mee houdt dat gegevensverwerking buiten de EER kan plaatsvinden. Kan de aanbestedende dienst aangeven of zij hier inderdaad rekening mee heeft gehouden en hoe zij tegen deze gegevensverwerking buiten de EER aankijkt, mede gelet op de Schrems II uitspraak?	Zie antwoord op vraag 5.

11	Bijlage 3	pag. 3	artikel 4 lid 4	Medewerkers van Inschrijver zijn aan geheimhouding gebonden via een geheimhoudingsclausule in de arbeidsovereenkomst. Inschrijver gaat ervan uit dat de aanbestedende dienst dit voldoende acht. Zo nee, dan wordt verzocht haar standpunten duidelijk te motiveren.	Zie antwoord op vraag 5.
12	Bijlage 3	pag. 3	artikel 4 lid 5	Inschrijver erkent het recht van de aanbestedende dienst om bezwaar te maken tegen het aanstellen van onderaannemers. Dit volgt namelijk uit artikel 28 lid 2 AVG. Echter, een oneindige bezwaartermijn is onredelijk bezwarend tegenover Inschrijver. Het is daarom dat Inschrijver aan de aanbestedende dienst vraagt om een bezwaartermijn op te nemen van maximaal 14 dagen, na kennisgeving. Volgens Inschrijver is een bezwaartermijn noodzakelijk, omdat Inschrijver anders wordt beperkt in de besluitvorming t.a.v. de inrichting van haar bedrijfsprocessen en partnerships, hetgeen niet wenselijk is. Gaat u hiermee akkoord? Zo niet, graag uw motivatie.	Zie antwoord op vraag 5.
13	Bijlage 3	pag. 3	artikel 5 lid 1	De verwerker is verplicht om de verwerkingsverantwoordelijke zonder onredelijke vertraging te informeren zodra hij kennis heeft genomen van een inbreuk in verband met persoonsgegevens (art. 33 lid 2 AVG). Dit houdt in dat het informeren zo spoedig mogelijk dient plaats te vinden. Kan de aanbestedende dienst bevestigen dat de termijn van 24 uur ingaat na ontdekking en dat het enkel gaat om het informeren van de verwerkingsverantwoordelijke over de ontdekking. Het is aan de verwerkingsverantwoordelijke vervolgens om een beoordeling van de inbreuk te maken, inhoudende of de inbreuk in verband met persoonsgegevens een risico inhoudt voor de rechten en vrijheden van natuurlijke personen. Indien de aanbestedende dienst hier niet mee akkoord gaat en wanneer de verplichting bij Verwerker ligt om alle informatie te verzamelen, kan de aanbestedende dienst de termijn dan aanpassen naar 48 uur? De verwerkingsverantwoordelijke heeft volgens art. 33 lid 1 AVG de verplichting om binnen 72 uur melding te maken bij de toezichthoudende autoriteit. Dit geeft de aanbestedende dienst voldoende ruimte	Zie antwoord op vraag 5.
14	Bijlage 3	pag. 4	artikel 5 lid 3	In de Verwerkersovereenkomst is opgenomen dat Verwerker een gedetailleerd logboek bij moet houden van alle (vermoedens van) inbreuken op de beveiliging en dat zij daar op eerste verzoek van de Verwerkingsverantwoordelijke inzage in geeft. Inschrijver verzoekt u te bevestigen dat Verwerker u enkel inzage hoeft te geven in het overzicht van (vermoedelijke) inbreuken op de beveiliging welke betrekking hebben op uw persoonsgegevens. Inschrijver is namelijk gehouden aan haar geheimhoudingsplicht en kan niet zomaar inzage verschaffen in inbreuken op de beveiliging van derde partijen. Graag uw bevestiging. Indien u dit niet kunt bevestigen, verzoekt inschrijver u dit te motiveren. Inschrijver gaat niet akkoord met een dergelijke aansprakelijkheidsclausule. Het eerste zijn partijen niet gehouden eenzelfde aansprakelijkheidsclausule overeen te komen in de verwerkersovereenkomst als in de onderliggende hoofdovereenkomst. Bovendien kan dit zorgen voor onduidelijkheid en discussie achteraf. De aanbestedende dienst wordt daarom verzocht in deze verwerkersovereenkomst een aparte aansprakelijkheidsclausule op te nemen.	Zie antwoord op vraag 5.
15	Bijlage 3	pag. 4	artikel 6 lid 1	Bij het bepalen van limitering van aansprakelijkheid moet men, volgens voorschrift 3-9 D lid 2 Proportionaliteit, kijken naar de daadwerkelijke risico's die de aanbestedende dienst loopt en wat de gebruikelijke aansprakelijkheidseis is in de betreffende branche. Gezien het in onderhavige aanbesteding om levering van software gaat en de verwerking op normale persoonsgegevens ziet in plaats van bijzondere persoonsgegevens, zijn de daadwerkelijke risico's die de aanbestedende dienst loopt beperkt. Derhalve verzoek Inschrijver de aansprakelijkheid te beperken conform de geldende marktvoorwaarden, namelijk: "Indien Verwerker toerekenbaar tekort schiet in de nakoming van zijn verplichtingen, dan heeft de Verwerkingsverantwoordelijke recht op vergoeding van eventuele daaruit voortvloeiende schade. Indien Verwerker aansprakelijk is, dan is die aansprakelijkheid als volgt begrensd: a. de aansprakelijkheid van Verwerker, voor zover deze door zijn aansprakelijkheidsverzekering wordt gedekt, is beperkt tot het bedrag van de door de verzekeraar gedane uitkering; b. indien de verzekeraar in enig geval niet tot uitkering overgaat of schade niet door de verzekering wordt gedekt, is de aansprakelijkheid van Verwerker beperkt tot € 1.000.000,- per jaar en € 1.000.000,- per contractwaarde. c. Verwerker is nimmer aansprakelijk voor gevolgschade. Bovengenoemde beperkingen van de aansprakelijkheid gelden niet indien de schade te wijten is aan opzet of grove schuld van Verwerker." Voor een eventuele vrijwaringsverplichting geldt dezelfde beperking.	Zie antwoord op vraag 5.
16	Bijlage 3	pag. 4	artikel 7 lid 1	Hierover is niets genoemd in de onderliggende hoofdovereenkomst. Inschrijver begrijpt dat verwijdering van persoonsgegevens een gebruikelijk onderdeel is van het proces van Inschrijver. Kan de aanbestedende dienst aangeven dat zij de volledige kosten draagt indien de gegevens eerder dan het einde van deze verwerkersovereenkomst, dan wel eerder dan de overeengekomen bewaartermijn, op verzoek van de aanbestedende dienst verwijderd moeten worden? En kan de aanbestedende dienst aangeven dat indien een door de aanbestedende dienst aan te wijzen bestandformaat voor verwijdering en/of retournering extra kosten met zich meebrengt, de aanbestedende dienst de kosten draagt?	Zie antwoord op vraag 5.
17	Bijlage 3	pag. 4	artikel 7 lid 2	Een oneindige geheimhoudingsplicht is onredelijk bezwarend jegens Inschrijver. Inschrijver verzoekt u daarom op te nemen dat geheimhouding nog drie (3) jaar geldt na beëindiging van deze Verwerkersovereenkomst. Daarbij komt dat persoonsgegevens volgens de AVG moeten worden gewist indien zij geen doel meer dienen. Gaat u hiermee akkoord? Zo niet, graag uw motivatie.	Zie antwoord op vraag 5.

18	Bijlage 4	pag. 20	artikel 13 lid 3	De mogelijke aansprakelijkheid wordt beperkt in artikel 13.3. Echter, wordt de aansprakelijkheid slechts beperkt per gebeurtenis, de maximale Aansprakelijkheid voor meerdere gebeurtenissen is niet vastgelegd. Gegadigde kan zich niet verzekeren tegen schade voor onbeperkt aantal gebeurtenissen en zou daarmee een disproportioneel groot financieel risico nemen. In deze overeenkomst geldt dit temeer nu gegadigde fungeert als intermediair om de licenties c.q. gebruiksrechten aan de aanbestedende dienst te leveren en de licenties c.q. gebruiksrechten over het algemeen worden verstrekt middels een directe overeenkomst tussen de software fabrikant en de eindgebruiker (de aanbestedende dienst) onder toepasselijkheid van de licentie-, onderhoud- en contractvoorwaarden vanuit de software fabrikant. De Gids Proportionaliteit schrijft in 3.9.1.1 (voorschrift 3.9D, punt 2) voor dat de aanbestedende dienst rekening dient te houden met de risico's die aanbestedende dienst daadwerkelijk loopt én met de gebruikelijke aansprakelijkheidseis in de betreffende branche of voor de opdracht naar aard en omvang. Een voor de aanbestedende dienst gebruikelijke beperking van de aansprakelijkheid in de betreffende branche of voor de opdracht naar aard en omvang is €1.250.000,- per gebeurtenis met een maximum van €2.500.000,- per jaar. Wij zouden graag zien dat de aansprakelijkheid wordt beperkt in zoverre dat dit gebruikelijk is bij soortgelijke opdrachten binnen uw sector tot een bedrag van €1.250.000,- per gebeurtenis met een maximum van €2.500.000,- per jaar. Graag uw akkoord? Zo niet, dan verzoeken wij u om dit te motiveren.	Akkoord.
19	Bijlage 5	pag. 1	Eisen licenties, punt 1	U eist dat uw licenties maandelijks op- en af kan schalen. Wij willen u erop wijzen dat maandelijks afschalen alleen mogelijk binnen een Microsoft CSP contract. Opdrachtgever verwijst ook naar de werkwijze volgens het VNG Framework; dit is alleen mogelijk met een Enterprise contractvorm. Binnen het Framework mag opdrachtgever te allen tijd opschalen echter 1x per jaar afschalen. Derhalve verzoeken wij u om de eis aan te passen naar "Maandelijks opschalen en jaarlijks afschalen". Gaat u hiermee akkoord? Zie niet graag uw motivatie.	Akkoord, mits het mogelijk is om over te stappen naar duurdere en/of uitgebreidere licenties zonder dubbele licentiekosten te betalen. Bijvoorbeeld, als Opdrachtgever wenst over te stappen van Microsoft E3 naar Microsoft E5 dan moet dit maandelijks kunnen zonder dubbele licentiekosten. De E3 licentie vervangt in dat geval per direct de E1 licentie.
20	Bijlage 5	pag. 1	Eisen licenties, punt 1	Wenst opdrachtgever een volledige flexibele schil of is het ook toegestaan om een deel van de mensen vaste licenties te geven en een deel een flexibele schil?	Inschrijver kan ervan uitgaan dat er voor Microsoft licenties E3 een ondergrens van 200 is. Voor de andere licenties wenst opdrachtgever een volledige flexibele schil.
21	Bijlage 5	pag. 2	Eisen levering, punt 1	U eist dat binnen een uur na aankoop van een bestaande licentie beschikbaar is voor de gemeente om dit te leveren. Wij willen u erop wijzen dat dit alleen mogelijk is binnen een Microsoft CSP contract. Mocht opdrachtgever een Enterprise contract onder VNG Framework wensen zal de levertijd altijd maximaal 4 uren bedragen. Derhalve verzoeken wij u om dit aan te passen naar " binnen 4 uren". Gaat u hiermee akkoord? Zo niet, graag uw motivatie	Akkoord.
22	Bijlage 5	pag. 3	Eisen aan leverancier, punt 8	U eist dat inschrijvers jaarlijks een compliance check uitvoeren en opdrachtgever adviseren met betrekking tot het gebruik/aantal licenties en een (gezamenlijk door te spreken) rapportage hierover inclusief advies. Wij willen u erop wijzen dat we hiervoor gebruik maken van een SAM-specialist en dat dit een , dienst is die normaliter tegen een uurtarief of een fixed fee worden afgenomen. U dwingt inschrijvers de kosten voor dienstverlening te verdisconteren in de prijs van de licenties. U kunt inschrijvers niet meer objectief met elkaar vergelijken, u kunt in het prijzenblad immers niet meer zien welk deel van de prijs bestaat uit licenties en welk deel uit SAM Compliance check dienstverlening. Om bovenstaande op te lossen, verzoeken wij u om extra regels in het prijzenblad op te nemen in het prijzenblad waar inschrijvers een een uurtarief opgeven voor de gevraagde dienstverlening. Gaat u hiermee akkoord? Zo niet, dan verzoeken wij u om dit te motiveren	Deze eis komt te vervallen
23	Bijlage 5	pag. 3	Eisen aan leverancier, punt 9	U eist een Werkwijze volgens het Microsoft Framework-VNG mode. Indien opdrachtgever gebruik wenst te maken van het Microsoft VNG framework dan is dit alleen mogelijk binnen een Microsoft Enterprise contract waarbij opdrachtgever tussentijds kan opschalen, echter 1x per jaar mag afschalen. Gaat u hiermee akkoord? Zo niet, dan verzoeken wij u te motiveren hoe inschrijvers hiervan kunnen afwijken.	Zie antwoord op vraag 19
24	Formulier 3	3	NVT	Wij verzoeken de aanbestedende dienst om voor de Adobe licenties de inschrijvers te voorzien van het Adobe VIP nummer voor het opvragen van de juiste prijzen. Gaat u hiermee akkoord?	0EB4412A81722C123E6A
25	Formulier 3	3	NVT	In het programma van eisen geeft opdrachtgever aan dat OEM software buiten scope is terwijl dit wel in het prijzenblad genoemd staat. Echter vraagt u in Regel 7 en 8 (Windows 10 Pro met opvollicentie) en regel 10 (Windows 10 Pro Oem) OEM software uit. Derhalve verzoeken wij u deze uit het prijzenblad te verwijderen of toelichting te geven welke functionaliteit inschrijver wenst	Deze post komt te vervallen. Een nieuw prijzenblad is als bijlage bij deze Nota van Inlichtingen toegevoegd.
26	Formulier 3	3	NVT	In het prijzenblad eist u licenties op regel 7, 8, 9, 10 en 16 onder het Open License contractvorm. Wij willen u er op wijzen dat dit contractvorm End of life is en dat de licenties niet meer leverbaar in dit type contractvorm. Derhalve verzoeken wij u om dit verwijderen uit het prijzenblad. Gaat u hiermee akkoord? Zo niet, dan verzoeken wij u om dit toe	Een nieuw prijzenblad is als bijlage toegevoegd
27	Formulier 3	3	NVT	Wanneer verwacht aanbestedende dienst de maandelijks licenties aan te schaffen? Microsoft heeft namelijk per 01-03-2022 een prijsverhoging aangekondigd. Kunt u aangeven met welke prijzen mag inschrijvers mogen rekenen?	Inschrijver dient te rekenen met de prijzen die op 1 april 2022 gelden.
28	Formulier 3	3	NVT	Om te borgen dat u de juiste uitvraag heeft opgesteld, verzoeken wij u om u een overzicht van uw installed base te delen met inschrijvers. Gaat u hiermee akkoord? Zo niet, graag uw motivatie.	Het prijzenblad is te beschouwen als de installed base
29	Bijlage 4	9	Artikel 4.1, 4.2 & 20.9	Behoudens de situatie dat nakoming blijvend onmogelijk is verzoeken wij u om een hersteltermijn toe te voegen in de vorm van een ingebrekestelling in het geval dat nakoming tijdelijk onmogelijk is. Gegadigde is voor een levering afhankelijk van derden (software fabrikanten). Een fatale termijn en het daaruit vloeiende verzuim heeft namelijk verregaande consequenties voor gegadigde. Gegadigde verzoekt daarom verzuim pas in te laten gaan na een ingebrekestelling met daarin een redelijke termijn om alsnog na te komen. Graag uw akkoord?	Akkoord
30	Bijlage 4	9	Artikel 5	Voor "standaard software" valt implementatie bij soortgelijke aanbestedingen normaliter buiten de scope van de opdracht, dit aangezien implementatie eerder toeziet op maatwerk software. Maatwerk software moet namelijk specifiek voor een klant aanpast (geïmplementeerd) worden. Gegadigde acteert in deze aanbesteding als intermediair van "standaard software" en kan de implementatie en bijbehorende ondersteuning niet zelf verrichten. Deze diensten worden normaliter uitgevoerd door System Integrators (ook wel bekend als SI's). Derhalve zien wij de relevantie van dit artikel niet voor de huidige uitvraag. Graag verzoeken wij u dit artikel buiten toepassing te verklaren en te bevestigen dat de daadwerkelijke implementatie buiten de scope van de aanbesteding ligt.	Akkoord.

31	Bijlage 4	18	Artikel 10	Gegadigde acteert in de uitvoering van de onderhavige opdracht als intermediair en is in de dienstverlening richting de aanbestedende dienst afhankelijk van derden, te weten de software fabrikanten. Echter, verlangt u onder artikel 10.1 van de GIBIT bijvoorbeeld wel van een leverancier een garantie dat de ICT Prestatie de overeengekomen eigenschappen zal bevatten en voldoet aan het Overeengekomen gebruik. T.a.v. het licentiecomponent van de uitvraag ligt een dergelijke garantie bij de eigenaar/maker van de software, in deze; de software fabrikant. Immers, de software fabrikant heeft toegang tot de licenties c.q. gebruiksrechten en kan derhalve bijvoorbeeld onderhoud plegen en support bieden. Gegadigde heeft op geen enkele wijze toegang tot de licenties c.q. gebruiksrechten en kan deze garanties t.a.v. het licentiecomponent niet zonder meer afgeven. Derhalve verzoeken wij u akkoord te gaan met de garanties zoals die geboden worden door de desbetreffende software fabrikanten welke zijn vastgelegd in de toepasselijke licentie, onderhouds- en contractvoorwaarden (EULA). Dit in lijn met artikel 19.1 van de GIBIT. Graag uw akkoord?	Akkoord.
32	Bijlage 4	20	Artikel 13.3	De mogelijke aansprakelijkheid wordt beperkt in artikel 13.2. Echter, wordt de aansprakelijkheid (i) slechts beperkt per gebeurtenis, de maximale aansprakelijkheid voor meerdere gebeurtenissen is niet vastgelegd en (ii) is de omvang van dit bedrag, met het oog op de aard en omvang van de aan deze aanbesteding onderliggende opdracht, disproportioneel. Gegadigde kan zich niet verzekeren tegen schade voor onbeperkt aantal gebeurtenissen en zou daarmee een disproportioneel groot financieel risico nemen. In deze overeenkomst geldt dit temeer nu gegadigde fungeert als intermediair om de licenties c.q. gebruiksrechten aan de aanbestedende dienst te leveren en de licenties c.q. gebruiksrechten over het algemeen worden verstrekt middels een directe overeenkomst tussen de software fabrikant en de eindgebruiker (de aanbestedende dienst) onder toepasselijkheid van de licentie-, onderhoud- en contractvoorwaarden vanuit de software fabrikant. De Gids Proportionaliteit schrijft in 3.9.1.1 (voorschrift 3.9D, punt 2) voor dat de aanbestedende dienst rekening dient te houden met de risico's die aanbestedende dienst daadwerkelijk loopt én met de gebruikelijke aansprakelijkheidseis in de betreffende branche of voor de opdracht naar aard en omvang. Een voor de aanbestedende dienst gebruikelijke beperking van de aansprakelijkheid in de betreffende branche of voor de opdracht naar aard en omvang is €1.250.000,- per gebeurtenis met een maximum van €2.500.000,- per jaar. Wij zouden graag zien dat de aansprakelijkheid wordt beperkt in zoverre dat dit gebruikelijk is bij soortgelijke opdrachten binnen uw sector tot een bedrag van €1.250.000,- per gebeurtenis met een maximum van €2.500.000,- per jaar. Dit eveneens in lijn met het gestelde in de aanbestedingsstukken. Graag uw akkoord?	Akkoord.
33	Bijlage 4	20	Artikel 13.4	De aansprakelijkheid voor overige schade is beperkt tot tien maal de "Jaarvergoeding" per gebeurtenis. U stelt daarbij dat de totale aansprakelijkheid per jaar evenwel nooit meer dan twintig maal de Jaarvergoeding zal bedragen (ongeacht het aantal gebeurtenissen). Gegadigde fungeert in deze uitvraag als intermediair om de licenties c.q. gebruiksrechten aan de aanbestedende dienst te leveren en de licenties c.q. gebruiksrechten over het algemeen worden verstrekt middels een directe overeenkomst tussen de software fabrikant en de eindgebruiker (de aanbestedende dienst) onder toepasselijkheid van de licentie-, onderhoud- en contractvoorwaarden vanuit de software fabrikant. De vergoedingen die uit de nadere overeenkomsten resulterend uit de onderhavige raamovereenkomst kunnen volgen kunnen variëren van kleine bedragen (de uitvraag van een licentie bij een Tier 3 software fabrikant) tot aan substantiële bedragen (een verlenging bij een Tier 1 software fabrikant). Gezien de algemene definitie van "Jaarvergoeding" opgenomen in artikel 1 van de GIBIT, de vrijheid van de aanbestedende dienst om een opdracht wel of niet onder de raamovereenkomst uit te vragen én de vermenigvuldiging factor opgenomen in het onderhavige artikel is het voor gegadigde niet mogelijk om het bedrijfsrisico in te calculeren. De onderhavige mogelijke aansprakelijkheid is een niet calculeerbaar bedrijfsrisico (een disproportioneel groot financieel risico) dat redelijkerwijs niet door gegadigde kan worden geaccepteerd. Gegadigde verzoekt de aanbestedende dienst om een alternatief voorstel te doen (bijvoorbeeld door opnemng van een (acceptabel) maximum aansprakelijkheidsbedrag in lijn met artikel 13.3 van de GIBIT) dat recht doet aan de positie van partijen. Graag uw reactie?	Zie antwoord op vraag 32
34	Bijlage 4		Artikel 15.5	Het hanteren van een boeteclausule naast een aansprakelijkheidsclausule voldoet niet aan het proportionaliteitsvereiste van artikel 1.10 Aanbestedingswet 2012 en is als zodanig disproportioneel te noemen. Het hanteren van een boeteclausule naast een aansprakelijkheidsclausule resulteert namelijk in een onevenredig risico voor de winnende Inschrijver bij de uitvoering van deze overeenkomst. Daarnaast is een boeteclausule in welke hoedanigheid dan ook niet wenselijk voor een prettige en strategische samenwerking tussen de aanbestedende dienst en de winnende inschrijver. Wij willen u dan ook graag wijzen op de inhoud van artikel 3.9d uit de Gids Proportionaliteit. Ook is het naar onze mening niet noodzakelijk omdat in de contractvoorwaarden een vangnet is opgenomen ten aanzien van onze aansprakelijkheid en de daaruit voortvloeiende verplichting tot vergoeding van schade, in geval van schending van geheimhoudingsverplichtingen. De aanbestedende dienst heeft voldoende andere sanctionerende maatregelen tot haar beschikking in relatie tot een schending van dergelijke verplichtingen. Daarbij is de boete verschuldigd zonder dat in rechte vast is komen te staan dat gegadigde daadwerkelijk een geheimhoudingsbepaling heeft geschonden. Immers, niet iedere vermeende schending van de geheimhoudingsbepaling is aan gegadigde te wijten. Wij willen u verzoeken u om artikel 15.5 van de GIBIT te laten vervallen. Indien de aanbestedende dienst deze bepalingen niet buiten toepassing verklaart, verzoekt gegadigde om een toelichting.	Akkoord.

35	Bijlage 4	26	Artikel 20.3	De aanbestedende dienst wenst de mogelijk te hebben om in het geval dat meerdere overeenkomsten een onderlinge samenhang vertonen, gerechtigd te zijn slecht een deel van de overeenkomsten op te kunnen zeggen en stelt daarbij dat een dergelijke opzegging geen effect op de overige samenhangende overeenkomsten. Gegadigde begrijpt de wens van de aanbestedende dienst en zal als intermediair in de uitvoering van de opdracht hier in trachten te voorzien. Wel wijzen wij op de toepasselijke licentie, onderhouds- en contractvoorwaarden (EULA), in lijn met artikel 19 van de GIBIT. De licentie-, onderhoud- en contractvoorwaarden maken integraal onderdeel uit van de aankoop en het gebruik van de software. In deze voorwaarden treft de aanbestedende dienst of een licentie c.q. gebruiksrecht opzegbaar is en indien dit het geval is of dit ook geldt voor samenhangende overeenkomsten, in deze voorwaarden treft de aanbestedende dienst de randvoorwaarden die daarbij van toepassing zijn. Gegadigde acteert in de samenwerking als intermediair. Wij kunnen derhalve geen toezeggingen vanuit software fabrikanten doen ten aanzien van dit onderwerp ook niet ten aanzien van een eventuele opzegging. Uiteraard kan gegadigde de aanbestedende dienst ondersteunen in dergelijke situaties. De mogelijkheid tot opzegging kunnen wij derhalve enkel bevestigen ten aanzien van de raamovereenkomst. Uiteraard beïnvloed die opzegging niet de o.a. licentie overeenkomsten die de aanbestedende dienst is aangegaan met de software fabrikanten. Graag uw akkoord op het gestelde.	Akkoord.
36	Bijlage 4	29	Artikel 21	Gegadigde verzoekt de aanbestedende dienst om in het kader van het proportionaliteitsbeginsel ex artikel 1.10 Aanbestedingswet 2012 af te zien van het controle-/auditrecht zoals genoemd in artikel 21. Gegadigde is van mening dat de aard en omvang van de aan deze aanbesteding onderliggende opdracht een middel als controle/audit niet rechtvaardigen. Graag uw akkoord?	Akkoord.
37	Bijlage 4	36	Artikel 30.2	De aanschaf van het gebruiksrecht op een licentie geeft geen recht op de broncode van de software. Gegadigde is geen eigenaar van de broncode. De software fabrikant is eigenaar van de broncode en de rechten en plichten die daarmee gepaard gaan. De broncode omvat de verzameling van alle door de software fabrikant geschreven computercodes voor het desbetreffende product. Derhalve kan gegadigde nimmer aan de omschreven Escrow verplichting voldoen. Graag verzoeken wij u dit artikel buiten toepassing te verklaren.	Akkoord.
38	Bijlage 2	2	Artikel 2.5	Gegadigde verzoekt u de rangorde zoals opgenomen onder artikel 2.5 aan te passen in zoverre dat dit gebruikelijk is bij overheidsopdrachten, met dien verstande dat de Nota van Inlichtingen prevaleren boven de raamovereenkomst en de inhoud van het aanbestedingsdocument en bijbehorende bijlagen. De reden hiervoor is dat er afwijkingen geconstateerd kunnen worden in de Nota van Inlichtingen die betrekking hebben op de raamovereenkomst, het aanbestedingsdocument en bijbehorende bijlagen waardoor het tegenstrijdig zou zijn deze wel te laten prevaleren. Graag uw akkoord?	De raamovereenkomst prevaleert boven de nota van inlichtingen. Wijzigingen in de nota van inlichtingen die betrekking hebben op de raamovereenkomst zelf, zullen worden opgenomen in de overeenkomst.
39	Bijlage 2	3	Artikel 3.2	De onderhavige overeenkomst kan (optioneel) 2 maal door Opdrachtgever worden verlengd voor de duur van 1 jaar. Een verlenging van een overeenkomst moet door alle betrokken partijen geaccepteerd worden. Er dient immers wilsovereenstemming tussen de betrokken partijen te zijn. Gegadigde verzoekt de aanbestedende dienst om artikel 3.2 aan te vullen met dat Opdrachtnemer eveneens dient in te stemmen (wederzijdse instemming) met de ingeroepen mogelijkheid tot verlenging van de overeenkomst.	Niet akkoord.
40	Bijlage 3			Deze vraag ziet enkel toe op het licentiecomponent en niet op de dienstverlening van gegadigde zelf. De aanbestedingsstukken bevatten een concept verwerkersovereenkomst. Gegadigde acteert als intermediair/reseller in deze aanbesteding. Bij het opstellen van een verwerkersovereenkomst is het belangrijk om te bepalen wie daadwerkelijk verwerker is. Om dit te kunnen vaststellen dient de data gevolgd te worden. Bij het leveren en/of verhuren van licenties c.q. gebruiksrechten (zoals opgenomen in de scope van deze aanbesteding) is nimmer sprake van het verwerken van persoonsgegevens. Dit aangezien gegadigde simpelweg géén toegang tot enige persoonsgegevens heeft. Een verwerkersovereenkomst kan dan ook niet van toepassing zijn op de onderhavige (raam)overeenkomst en dient enkel afgesloten te worden in het geval een software fabrikant persoonsgegevens verwerkt. In dergelijke gevallen zal gegadigde de concept verwerkersovereenkomst meesturen met de uitvraag naar de desbetreffende software fabrikant. In het geval dat de desbetreffende fabrikant aangemerkt wordt als verwerker van persoonsgegevens zal gegadigde volledig meewerken en zich maximaal inspannen om de verwerkersovereenkomst te laten ondertekenen door de desbetreffende software fabrikant (verwerker). Echter, gegadigde kan niet op voorhand akkoord geven dat de desbetreffende fabrikant (en de verwerker van de persoonsgegevens) de concept verwerkersovereenkomst accepteert. Graag uw akkoord?	Zie antwoord op vraag 5.
41	Bijlage 3	2	Artikel 4.2	Gegadigde zal anderszins alle informatie ter beschikking stellen die nodig is om de naleving van haar verplichtingen aan te tonen en audits en inspecties die door de aanbestedende dienst worden uitgevoerd of opgedragen, toelaten en eraan meewerken. Gegadigde verzoekt wel dat de uitoefening van deze auditrechten worden beperkt tot maximaal eenmaal per jaar, na voorafgaande redelijke kennisgeving aan gegadigde en tijdens de aangegeven kantooruren door gegadigde en zonder kosten. Graag uw akkoord?	Zie antwoord op vraag 5.
42	Bijlage 3	2	Artikel 5.1	Gegadigde is verplicht om de aanbestedende dienst zonder onnodige vertraging op de hoogte te stellen nadat zij kennis heeft genomen van een inbreuk in verband met persoonsgegevens. Echter merken wij op dat de aanbestedende dienst een specifieke termijn heeft opgenomen, namelijk niet later dan 24 uur vanaf het moment dat gegadigde op de hoogte is van de inbreuk. Vanwege het feit dat de AVG alleen "zonder onnodige vertraging" vereist, verzoeken wij u dit artikel zodanig te wijzigen. Graag uw akkoord?	Zie antwoord op vraag 5.
43	Bijlage 5	1	Eisen taal	De softwaremarkt is een door de Engelse taal gedomineerde markt. Inschrijver is daarbij een wereldwijd opererende organisatie. In dat licht bezien: kunt u bevestigen dat enkele documenten in zowel het aanbestedingstraject als de uitvoeringsfase in het Engels aangeleverd mogen worden, indien deze niet in het Nederlands beschikbaar zijn?	Akkoord.
44	Bijlage 5	1	Eisen Portaal	Met betrekking tot de taaleis voor het portaal gaat hetzelfde op als de algemene taaleis: de softwaremarkt is een door de Engelse taal gedomineerde markt. In dat licht bezien, gaat u akkoord dat bepaalde softwaretermen in het portaal in het Engels worden weergegeven?	Akkoord.
45	Formulier 3	1		Zou opdrachtgever een nieuw prijzenformulier willen uploaden? Bepaalde software op het huidige prijzenformulier zijn niet meer verkrijgbaar	Een nieuw prijzenblad is als bijlage toegevoegd
46	Bijlage 5	2	Eisen Levering	Bedoelt Aanbestedende dienst hiermee dat na akkoord op een offerte binnen een half uur de bestelde licenties voor aanbestedende dienst beschikbaar moeten zijn?	Deze is verlengd naar 4 uur

47	Bijlage 5	2	Eisen portaal eis 3, sub 1	Wij veronderstellen dat aanbestedende dienst bedoelt een catalogus met daarin alle voor de Gemeente Waalwijk relevante licenties. Kunt u dit bevestigen?	In ieder geval de contractueel vastgelegde licenties, maar eventueel andere licenties die in de toekomst interessant kunnen zijn mogen hierin worden aangeboden. Dit kunnen ook add-ons zijn op de huidige Microsoft licenties.
48	Aanbestedingsdocument		planning	Het is denkbaar dat er n.a.v. de te publiceren Nota van Inlichtingen nieuwe, aanvullende vragen opkomen bij gegadigden. Vragen die mogelijk de inhoud van de inschrijving of zelfs de inschrijvingsbereidheid beïnvloeden. Bent u bereid een tweede ronde Nota van Inlichtingen op te nemen? Zo ja, dan vernemen wij graag de deadline voor het indienen van vragen hiervoor, het moment van publicatie van deze tweede Nota van Inlichtingen en de aangepaste deadline voor het indienen van de inschrijvingen.	Niet akkoord.
49	Bijlage 5	1	Eisen licentie	Opschalen is altijd mogelijk, voor het afschalen van licenties is toestemming van de betreffende fabrikant vereist. Aangezien gegadigde dit niet kan garanderen, kan gegadigde niet op voorhand akkoord gaan met deze eis. Wilt u deze eis laten vervallen?	Zie antwoord op vraag 19
50	Bijlage 5	3	Eisen leverancier, eis 8	Op welke manier gaat de aanbestedende dienst het gebruik meten in het kader van de compliancy check?	Zie antwoord op vraag 22
51	Aanbestedingsdocument	6	Paragraaf 6.2.2.	Een gestanddoeningstermijn van 30 dagen is gebruikelijk binnen de standaard-softwaremarkt en altijd haalbaar. Wij verzoeken u dit aan te passen naar 30 dagen, te rekenen vanaf het uiterste moment van inschrijving.	Akkoord.