

Aanbesteding: Abri's gemeente 's-Hertogenbosch
Aanbestedende Dienst: gemeente 's-Hertogenbosch
Referentie: SO/E&E/2022/06

Toelichting:

Ref.nr. **Onderwerp:**
1 Concept concessieovereenkomst

Vraag:

Wij hebben geconstateerd dat de concept concessieovereenkomst veel onduidelijkheden bevat. Het stuk geldt als juridische basis van de te sluiten overeenkomst, het is daarom van groot belang dat de concessieovereenkomst geen onjuist- en onduidelijkheden bevat. Wij verzoeken u vriendelijk de concept overeenkomst kritisch te bekijken, te herzien en deze z.s.m. doch vóór sluiting van de vragenronde te publiceren via TenderNed.

Graag zien wij verduidelijking of aanpassing van o.a. de volgende punten:

- Algemeen – Er worden definities gebruik zonder dat er een definitiebepaling in de overeenkomst opgenomen (zoals “Abri”, “Vrijstaande reclamevitrine”, “Digitale Schermen”, “Reclamevitrine” en “Concessiejaar”).
- Art. 1 lid 1 – De Nota’s van Inlichtingen zijn niet opgenomen in de rangorde, deze zou op rangnr. 2 moeten staan.
- Art. 2 lid 3 – Het onderwerp van de overeenkomst is onduidelijk gedefinieerd. Zo wordt gesproken van het recht tot het beheren en onderhoud van de Abri’s, behoort dit niet een plicht te zijn i.p.v. een recht?
- Art. 2 – De exclusiviteit op het standaard formaat analoge reclamevitrine en op digitale schermen van de gebruikelijke maten ontbreekt.
- Vanaf Art. 2 (Eigendom) loopt de artikelnummering niet goed.
- Art. 2 (Eigendom) – De overdracht is onduidelijk bepaald. Niet opgenomen dat dit overdracht om niet is. Overigens is onduidelijk waarom gekozen is voor eigendomsoverdracht.
- Art. 3 (Inwerkingtreden) – Wat is de juiste ingangsdatum? Waarom is dit niet 1-1-2023? Wat is een “Concessiejaar”, loopt deze van 13-1 t/m 12-2 van het volgende jaar? En wat bedoelt Opdrachtgever met “een kwartaal van een Concessiejaar”?
- Art. 4 (Financiën) – Wat is de definitie van een “Reclamevitrine”, is dit de hele reclamevitrine of is dit een zijde van een reclamevitrine? Het ontbreken van een begrippenlijst maakt onduidelijk waar precies afdracht over verschuldigd is.
- Art. 4 lid 4 en 5 – Verwezen wordt naar artt. 4 en 5, terwijl dit lid 4 en 5 moet zijn.
- Art. 4 lid 5 – De laatste zin is onduidelijk. Wat wenst Opdrachtgever aangetoond te krijgen? Is het niet zo dat het evident is dat in een verwijderd object niet geëxploiteerd kan worden.
- Art. 6 (Aansprakelijkheid) lid 1 - Ons inziens ontbreekt in het kader van de wederkerigheid, een vrijwaring voor de Opdrachtnemer die als volgt zou

kunnen luiden: “Opdrachtgever vrijwaart de Opdrachtnemer voor vorderingen van derden voortvloeiende uit de door de Opdrachtgever goedgekeurde locatiekeuzen”.

- Art. 6 lid 3 sub d t/m f – Deze 3 punten staan op de verkeerde plek, want dit betreffen geen redenen die de beperking van de aansprakelijkheid doen vervallen.
 - Art. 8 (Boete) – Wat verstaat Opdrachtgever onder “Prestatie”?
 - Art. 9 (Beëindiging) lid 1 t/m 3 i.c.m. art. 13 AIV – Geldt dit ook voor de oplevering van de nieuw te plaatsen Vrijstaande Reclamevitrine? Gezien de recente ontwikkelingen op de wereldmarkt als gevolg van bijv. pandemie, oorlog etc. zijn er enorme tekorten in materialen en grondstoffen, transportproblemen en verlate aanleveringen van producten waaronder (onderdelen van en grondstoffen t.b.v.) straatmeubilair. Met de dusdanig korte periode tussen definitieve gunning en uiterlijke plaatsing is de kans groot dat niet tijdig opgeleverd kan worden. Hoe stelt de gemeente Den Bosch zich hierin op?
 - Art. 9 lid 5 sub b – Ontbinding is volgens deze bepaling mogelijk wanneer een derde partij een gerechtelijke procedure aanspant (dus niet eens in het gelijk gesteld wordt bij rechterlijke uitspraak). Het door een derde aanspannen van een gerechtelijke procedure kan geen grond zijn voor ontbinding.
 - Art. 9 lid 5 sub c – Wat bedoelt Opdrachtgever met de zinsnede: “dan wel indien het Opdrachtgever in rechte geboden worden om de opdracht die is neergelegd in de onderhavige overeenkomst aan te besteden.” Immers, dit is toch een aanbesteding?
- Art. 9 lid 5 - In geval achteraf blijkt dat de overeenkomst in strijd met het aanbestedingsrecht gesloten is, mag ontbonden w

Antwoord:

- Algemeen Is aangepast in de conceptovereenkomst.
- Art. 1 lid 1 Is aangepast in de conceptovereenkomst.
- Art. 2 lid 3 Is aangepast in de conceptovereenkomst.
- Art. 2 Is aangepast in de conceptovereenkomst.
- Vanaf Art. 2 (Eigendom) loopt de artikelnummering niet goed. Is aangepast in de conceptovereenkomst.
- Art. 2 (Eigendom) Overdracht Dit is onjuist. In 2.3 staat dat de overdracht 1 euro kost. Dat is nagenoeg om niet.
- Art. 3 (Inwerkingtreden) Er staat duidelijk dat een jaar loopt van 13-01-2023 tot 13-01-2033. Er zijn technische redenen voor een ingangsdatum per 13-01. In plaats van de 1e van de maand is nu de 13e van de maand start en eindpunt ook in een kwartaal.
- Art. 4 (Financiën) Is aangepast in de conceptovereenkomst. Zie ook inschrijfformulier. We vragen afdracht per Reclamezijde (soms kan een Abri of een Vrijstaande Reclamevitrine maar een commerciële zijde hebben namelijk).
- Art. 4 lid 4 en 5 Is aangepast in de conceptovereenkomst.
- Art. 4 lid 5 Is aangepast in de conceptovereenkomst.
- Art. 6 (Aansprakelijkheid) lid 1 Akkoord

- Art. 6 lid 3 sub d t/m f Is aangepast in de conceptovereenkomst.
 - Art. 8 (Boete) –Is aangepast in de conceptovereenkomst. Prestatie is het resultaat van de uitvoering van deze overeenkomst.
- Art. 9 (Beëindiging) lid 1 t/m 3 i.c.m. art. 13 AIV – Wij onderkennen dat er problemen kunnen ontstaan met materiaalleveringen. Opdrachtnemer dient aan te kunnen tonen, dat alle maatregelen genomen zijn om de bestellingen en leveringen op tijd te kunnen realiseren. Opdrachtnemer dient Opdrachtgever hier periodiek van op de hoogte te houden.
- Art. 9 lid 5 sub b Niet voor niets wordt de zinsnede “is mogelijk” gebruikt. In de dagvaarding zullen redenen worden aangevoerd op grond waarvan opdrachtgever zich laat adviseren of ze een realistische grondslag vormen voor nietigverklaring van de overeenkomst. Dit risico bestaat vooral in de eerste 6 maanden van de looptijd. Opdrachtnemer wil in dat geval direct kunnen ontbinden om eventuele schadeclaims, ook door opdrachtnemer, te beperken.
 - Art. 9 lid 5 sub c Is aangepast in de conceptovereenkomst.

Beantwoord op: 03-06-2022
Label: Contract

Ref.nr.
2

Onderwerp:
Concept concessieovereenkomst (deel 2)

Vraag:

In het vervolg op de vraag met onderwerp "Concept concessieovereenkomst":

- Art. 9 lid 5 - In geval achteraf blijkt dat de overeenkomst in strijd met het aanbestedingsrecht gesloten is, mag ontbonden worden. Opdrachtgever rekent met Opdrachtnemer af o.b.v. de tot dan toe uitgevoerde werkzaamheden. Hieraan zou toegevoegd moeten worden: reeds gedane investeringen. Aangezien er wellicht investeringen zijn gedaan voor het bestellen van Vrijstaande Reclamevitrites die dienen te voldoen aan de specifieke eisen van de Opdrachtgever.

Wij verzoeken u vriendelijk nogmaals met een kritisch oog naar de concept concessieovereenkomst te kijken en deze aan te passen. Bij voorbaat dank.

Antwoord:

- Art. 9 lid 5 Is aangepast in de conceptovereenkomst.

Beantwoord op: 03-06-2022
Label: Contract