

<Concept> Raamovereenkomst

Verkeersregelininstallaties 2021

Gemeente Utrecht

en

<n.t.b.>

Contractnummer: <n.t.b.>

19 juli 2021
Kenmerk 2021-SB-047
Versie 0.1
Concept

Team Aanbesteden
Organisatie onderdeel Financiën, Inkoop en Juridische Zaken
Gemeente Utrecht
inkoop@utrecht.nl

Partijen:

1. De gemeente Utrecht, rechtsgeldig vertegenwoordigd door <voorletter en achternaam> in <zijn/haar> hoedanigheid van <functie>, hierna te noemen: 'Opdrachtgever',
en
2. <Naam onderneming>, geregistreerd bij de Kamer van Koophandel onder nummer <KvK-nummer> en rechtsgeldig vertegenwoordigd door <voorletter en achternaam>, in <zijn/haar> hoedanigheid van <functie>, hierna te noemen: 'Opdrachtnemer',

Hierna gezamenlijk te noemen: 'Partijen'.

nemen in aanmerking dat:

- I Opdrachtgever heeft <maand, jaar> een Europese aanbesteding met kenmerknnummer <kenmerknnummer> doorlopen voor het leveren van <een korte beschrijving van de uit te voeren dienst of levering>;
- II Opdrachtgever daartoe een raamovereenkomst wenst te sluiten;
- III Opdrachtgever in deze aanbesteding de inschrijving van Opdrachtnemer als de economisch meest voordelige inschrijving heeft beoordeeld;
- IV Partijen de voorwaarden waaronder de Nadere overeenkomsten worden gesloten en de <Diensten/Leveringen> worden uitgevoerd, wensen vast te leggen in deze Raamovereenkomst.

en komen overeen als volgt:

Artikel 1 Begrippen

1. **Werkzaamheden:**
De door Opdrachtnemer uit te voeren (installatie)werkzaamheden zoals omschreven in de aanbestedingsdocumenten genoemd in artikel 2 lid 2 van deze Raamovereenkomst.
2. **Nadere overeenkomst:**
Een overeenkomst die gedurende de looptijd van deze Raamovereenkomst tussen Partijen wordt gesloten met betrekking tot de uitvoering van de Werkzaamheden (ook wel 'deelopdracht' in het RAW-bestek genoemd).
3. **Raamovereenkomst:**
Onderhavige overeenkomst, inclusief de in artikel 2 lid 2 van deze Raamovereenkomst genoemde documenten.
4. **UAV 2012:**
Uniforme administratieve voorwaarden voor de uitvoering van werken en van technische installatiewerken 2012.

Artikel 2 Voorwerp van deze Raamovereenkomst

1. Deze Raamovereenkomst ziet op de uitvoering van de Werkzaamheden.
2. Alle ondergenoemde documenten maken onderdeel uit van deze Raamovereenkomst. Voor zover onderstaande documenten met elkaar in tegenspraak zijn, geldt de volgende rangorde:
 1. Nadere overeenkomst;
 2. Raamovereenkomst;
 3. Verwerkersovereenkomst (bijlage x, volgt na gunning);
 4. Verslag van de verificatiebespreking d.d. <datum verificatiebespreking> (bijlage x);
 5. Nota van Inlichtingen d.d. <datum publicatie NvI> ;
 6. Offerteaanvraag Opdrachtgever met kenmerk 2021-SB-047 inclusief de documenten die samen met de offerteaanvraag ter beschikking zijn gesteld via TenderNed en die daarmee een onlosmakelijk onderdeel van de offerteaanvraag zijn;
 7. UAV 2012;
 8. Inschrijvingsdocumenten Opdrachtnemer d.d. <datum inschrijving>;

Als in de inschrijvingsdocumenten hogere/gunstigere eisen en/of voorwaarden worden aangeboden dan in de aanbestedingsdocumenten is uitgevraagd, prevaleert hetgeen is aangeboden in de inschrijvingsdocumenten.
3. Opdrachtgever is gerechtigd, maar niet verplicht, een Nadere overeenkomst te sluiten met Opdrachtnemer waarbij Opdrachtnemer gehouden is de betreffende opdracht uit te voeren.
4. De voorwaarden van deze Raamovereenkomst zijn van toepassing op alle Nadere overeenkomsten die tijdens de looptijd van deze Raamovereenkomst tussen Partijen zijn gesloten.

Artikel 3 Looptijd van deze Raamovereenkomst

1. Deze Raamovereenkomst is van kracht met ingang van 1 december 2021.
2. Deze Raamovereenkomst is aangegaan voor een periode van 2 jaar en eindigt derhalve op 30 november 2023.
3. Deze Raamovereenkomst kan voor een periode van twee keer één jaar onder gelijkblijvende voorwaarden eenzijdig door Opdrachtgever schriftelijk worden verlengd.

Artikel 4 Nadere overeenkomst

1. Een Nadere overeenkomst komt tot stand door ondertekening van de Nadere overeenkomst door beide Partijen.

Artikel 5 Nakoming en verzuim

1. Opdrachtnemer garandeert dat
 - a. de door of namens hem te leveren uit te voeren Werkzaamheden zullen voldoen aan de overeengekomen condities en kwalificaties als vastgelegd in deze Raamovereenkomst inclusief bijbehorende documenten en;
 - b. de door of namens hem uit te voeren Werkzaamheden tijdig op vakbekwame wijze ononderbroken zullen worden uitgevoerd waarbij hij de continuïteit en voortgang waarborgt en;
 - c. de door of namens hem uit te voeren Werkzaamheden geschikt zijn voor het doel waarvoor Opdrachtgever deze heeft bestemd;
2.
 - a) Als Opdrachtnemer zijn verplichtingen op grond van deze Raamovereenkomst niet nakomt en als gevolg daarvan in verzuim verkeert, dan is Opdrachtgever gerechtigd de tekortkoming(en) zelf te herstellen of door een (of meer) andere partij(en) te laten herstellen. In dat geval is Opdrachtnemer verplicht zijn medewerking hieraan te verlenen door onder andere benodigde informatie te verstrekken.
 - b) Opdrachtnemer is in dat geval verplicht de kosten, die Opdrachtgever maakt om de tekortkoming(en) te (laten) herstellen, aan Opdrachtgever te vergoeden. Een en ander met inachtneming van artikel 14 van de Algemene Voorwaarden.
 - c) Het voorgaande laat onverlet het recht van Opdrachtgever om andere (rechts)maatregelen te treffen.

Artikel 6 Aansprakelijkheid verwerking persoonsgegevens

1. Opdrachtnemer is op grond van het bepaalde in artikel 82 AVG aansprakelijk voor schade of nadeel die voortvloeit uit het door Opdrachtnemer niet nakomen van de bij deze Raamovereenkomst behorende verwerkersovereenkomst. Hieronder valt in ieder geval het niet voldoen aan de specifiek aan Opdrachtnemer opgelegde verplichtingen in de AVG alsmede niet conform rechtmatige instructies van Opdrachtgever handelen.
2. Op de in lid 1 genoemde aansprakelijkheid is artikel 14 van de Algemene Voorwaarden van toepassing.

Artikel 7 Vernietiging en/of teruggave persoonsgegevens

1. Opdrachtnemer is op schriftelijk verzoek van Opdrachtgever, binnen een nadere overeen te komen termijn, verplicht tot volledige dan wel gedeeltelijke vernietiging en/of teruggave van persoonsgegevens die in het kader van deze Raamovereenkomst zijn verkregen, in welke vorm dan ook.
2. De volledige dan wel gedeeltelijke vernietiging van ontvangen persoonsgegevens vindt plaats op alle locaties van Opdrachtnemer door:
 - deze te verwijderen uit de betreffende databases en eventueel aanwezige elektronische kopieën;
 - er zorg voor te dragen dat bij het gebruik van backups deze gegevens niet worden hersteld;
 - eventueel aanwezige fysieke documenten waarin verstrekte persoonsgegevens staan te (laten) vernietigen, hierbij zorg dragend dat de bescherming van de persoonsgegevens te allen tijde voldoende gewaarborgd is.
3. Opdrachtnemer toont middels een schriftelijke verklaring aan dat de persoonsgegevens daadwerkelijk zijn vernietigd.
4. Opdrachtgever kan nadere eisen stellen aan de wijze van vernietiging en/of teruggave van persoonsgegevens, waaronder eisen aan het bestandsformaat. Aan deze eisen moet, binnen een nader overeen te komen redelijke termijn, tegemoet gekomen worden en hiervan wordt een verslag gemaakt.
5. Opdrachtnemer waarborgt bij teruggave van persoonsgegevens aan Opdrachtgever altijd het behoud van functionaliteit en volledigheid van de persoonsgegevens.

Artikel 8 Gezamenlijke en hoofdelijke aansprakelijkheid

1. De combinanten die deel uitmaken van Opdrachtnemer zijn gezamenlijk en hoofdelijk aansprakelijk voor de uitvoering van de opdracht.

Artikel 9 Prijs en facturering

1. De prijzen en tarieven van de uit te voeren Werkzaamheden zijn opgenomen in de inschrijfstaat van Opdrachtnemer.
2. De genoemde prijzen en tarieven zijn vast tot 1 april 2023. Ten hoogste eenmaal per jaar kunnen de prijzen en tarieven worden herzien, voor het eerst op 1 april 2023. De wijze van indexeren is opgenomen in het RAW bestek art.10 par. 21.

Met opmerkingen [WdB1]: Deze bepaling alleen opnemen voor zover eea niet al blijkt uit de aanbestedingsdocumenten, inschrijving en verificatiebespreking

3. De factuur, opgesteld door Opdrachtnemer, zullen pas worden verzonden door Opdrachtgever na goedkeuring van de termijnen door de directie. In ieder geval moet op iedere factuur de volgende informatie worden vermeld:
 - a. het verplichtingsnummer dat door de Gemeente Utrecht in de opdracht vermeld wordt;
 - b. afdelingsnaam en de naam van de contactpersoon/besteller;
 - c. factuurnummer en factuurdatum;
 - d. het Kamer van Koophandel nummer van uw onderneming;
 - e. het btw-nummer van de Opdrachtnemer;
 - f. het bankrekeningnummer en indien van toepassing SWIFT/BIC en IBAN-code.

Wanneer het niet aan is voldaan, kan de Gemeente Utrecht de factuur weigeren.

4. U mailt uw facturen in PDF naar het algemene factuuradres van de gemeente Utrecht: factuur@utrecht.nl.

Artikel 11 Contactpersonen en Rapportage

1. Partijen zullen ieder een contactpersoon en een vervangend contactpersoon aanwijzen die de contacten over de uitvoering van deze Raamovereenkomst zullen onderhouden en die bevoegd zijn tot het eventueel maken van (uitvoerings)afspraken daarover.
2. Afspraken over de uitvoering van deze Raamovereenkomst zullen schriftelijk worden vastgelegd door de betreffende contactpersonen.

Artikel 12 Arbeidsrechtelijke wet- en regelgeving

1. Opdrachtnemer houdt zich in de uitvoering van de Raamovereenkomst aan de geldende arbeidsrechtelijke wet- en regelgeving en een van toepassing zijnde cao. Opdrachtnemer vrijwaart Opdrachtgever tegen alle aanspraken ter zake, waaronder aanspraken op grond van de ketenaansprakelijkheid voor verschuldigd loon.

Artikel 13 Vernietiging of nietigheid

1. Als een of meer bepalingen van deze Raamovereenkomst nietig zijn of vernietigd worden, blijven de overige bepalingen van deze Raamovereenkomst van kracht. Partijen zullen in dat geval in overleg nieuwe bepalingen overeenkomen ter vervanging van de nietige of vernietigde bepalingen. Hierbij wordt de strekking en het doel van deze Raamovereenkomst zoveel mogelijk behouden en wordt niet in strijd gehandeld met wet- en regelgeving.
2. Aanpassingen van de Raamovereenkomst op grond van voornoemd overleg en op grond van wet- en regelgeving zullen over en weer nooit tot schadeplichtigheid leiden voor Partijen.

Artikel 14 Toepasselijk recht

1. Op deze Raamovereenkomst is Nederlands recht van toepassing.
2. De Algemene Voorwaarden zijn op deze Raamovereenkomst van toepassing. Algemene voorwaarden van Opdrachtnemer worden hierbij uitdrukkelijk uitgesloten.

Aldus overeengekomen en ondertekend:

Opdrachtgever

Opdrachtnemer

Bijlagen:

Bijlage 1 Verslag verificatiebespreking d.d. <datum verificatiebespreking>

INSTRUCTIE 1 (keuze: Instructie tijdelijk opnemen in het document zelf?)

Toelichting op artikel 3: duur van de overeenkomst

Algemeen

De duur van de overeenkomst neem je altijd op in een overeenkomst. In geen geval wordt in aanbestede opdrachten een overeenkomst voor geheel onbepaalde duur gesloten. De Aanbestedingswet stelt echter, met uitzondering voor de raamovereenkomst, geen maximale looptijd voor overeenkomsten. Volgens jurisprudentie mag je een overeenkomst echter niet langer laten duren dan voor de opdracht noodzakelijk. De Aanbestedingswet kent dus wel een maximale looptijd voor Raamovereenkomsten. Deze maximale looptijd is vier jaar. Je mag hier van afwijken, maar dat moet je dan wel goed motiveren in je aanbestedingsstukken.

Voor de looptijd van overeenkomsten zijn grofweg vier varianten mogelijk:

- a. bepaalde duur;
- b. bepaalde duur met een eenzijdig, actief en gelimiteerd verlengingsbeding;
- c. bepaalde duur met een eenzijdig, passief en gelimiteerd verlengingsbeding;
- d. bepaalde duur met een tweezijdig en gelimiteerd verlengingsbeding.

Ad a

In dit geval wordt alleen vermeld dat de duur van de overeenkomst een aantal maanden of jaren is. Verlengen na afloop van de termijn is niet mogelijk. Opzegging c.q. ontbinding voor het einde van de overeengekomen termijn kan tot schadeplechtigheid leiden. De maximale duur bedraagt vier jaar, behoudens deugdelijk gemotiveerde afwijking.

Ad b

De looptijd van de overeenkomst wordt in dit geval voor het eerste deel bepaald. Voor de afloop van de eerste termijn kan de opdrachtgever aan de opdrachtnemer de mededeling doen om de overeenkomst te verlengen met een bepaalde termijn. De opdrachtnemer heeft deze verlenging te accepteren en heeft zelf, behoudens regelingen uit het Burgerlijk Wetboek, geen mogelijkheden de overeenkomst te beëindigen. Onderneemt de opdrachtgever geen actie, dan eindigt de overeenkomst van rechtswege. De maximale duur inclusief alle verlengingen bedraagt vier jaar, behoudens deugdelijk gemotiveerde afwijking.

Ad c

De looptijd van de overeenkomst wordt in dit geval voor het eerste deel bepaald. Zonder opzegging door de opdrachtgever wordt de overeenkomst stilzwijgend verlengd met een vooraf beschreven periode. De opdrachtnemer heeft deze verlenging te accepteren en heeft zelf, behoudens regelingen uit het Burgerlijk Wetboek, geen mogelijkheden de overeenkomst te beëindigen. Wil de opdrachtgever de overeenkomst beëindigen, dan dient hij dit met inachtneming van een beschreven en redelijke opzegtermijn aan de opdrachtnemer bekend te maken.

Ad d

Voor de gemeente minder gunstig is het tweezijdig verlengingsbeding. Dit houdt in dat na afloop van de eerste periode, de partijen in overleg bepalen of zij met elkaar verder gaan of niet. Deze is zowel in een actieve als in een passieve variant mogelijk. Deze variant wordt in overeenkomst bij aanbestedingen niet gehanteerd, tenzij de markt alleen dergelijke verlengingsbedingen toelaat.

In artikel 3 moeten de bovengenoemde keuzes in overleg met de opdrachtgever verwerkt worden. De opdrachtgever moet, zeker in geval van verlengingsbedingen, op de hoogte zijn van de van hem verwachte acties.

Met opmerkingen [BWd2]: Instructie verwijderen

INSTRUCTIE 2

Toelichting op artikel 10: Boete

Met opmerkingen [BA3]: Instructie in een apart document opnemen.

Introductie

Als eerste iets over de aard van de bepaling. Deze bepaling in een overeenkomst is te kwalificeren als een boetebeding. Het doel van het boetebeding is tweeledig, namelijk:

- de uitvoering van de hoofdvverbintenis verzekeren en/of;
- bij voorbaat het bedrag van de schadevergoeding te fixeren.

Prikkel tot nakoming

De eerste functie is de schuldenaar (in casu de opdrachtnemer) te prikkelen tot het nakomen van zijn verplichtingen die uit de overeenkomst voortvloeien. In dit kader is van belang welke strekking het boetebeding heeft en dus op welke gevallen het beding ziet. In de paragraaf met betrekking tot de strekking van de bepaling ga ik hier verder op in Fixeren van het schadebedrag.

De tweede functie, het fixeren van de schadevergoeding, houdt in dat de boete in plaats van de schadevergoeding treedt (art. 6:92 lid 2). Volgens de wettelijke regeling mag de schuldeiser dus noch naast, noch in plaats van de boete schadevergoeding vorderen. Art. 6:92 BW is echter van regelend recht, dus bij overeenkomst mag hiervan afgeweken worden. Bedongen kan dus worden dat de schuldenaar naast de verbeurde boete bovendien volledige schadevergoeding zal hebben te voldoen, of wel dat hij, voor zover het boetebedrag te gering mocht blijken, vergoeding van verdere schade zal moeten geven.

Fixeren van het schadebedrag

Volgens het wettelijk systeem is de boete alleen verbeurd in geval van wanprestatie van de schuldenaar. Omdat het boetebeding ex art. 6:92 lid 2 BW in de plaats treedt van de schadevergoeding is, (evenals de gewone schadevergoeding eerst verschuldigd is wanneer de tekortkoming aan de schuldenaar kan worden toegerekend), ook de boete pas verschuldigd, wanneer de schuldenaar ten aanzien van de nakoming van de hoofdvverbintenis toerekenbaar is tekortgeschoten. De opdrachtnemer moet dus eerst een wanprestatie hebben gepleegd (art. 6:92 lid 3 BW). Soms is daarom ook een ingebrekestelling vereist. Opnieuw kan, daar art. 6:92 BW van regelend recht is, bedongen worden dat de schuldenaar de boete verschuldigd is, indien om welke reden ook de hoofdvverbintenis niet wordt vervuld (bijvoorbeeld door overmacht).

Matigingsrecht van de rechter

De rechter kan, op verlangen van de schuldenaar, de boete matigen indien de billijkheid dit klaarblijkelijk eist (art. 3:94 lid 1 BW). Dit is dwingend recht (art. 3:94 lid 3 BW). Op dezelfde grond kan de rechter op verlangen van de schuldeiser aanvullende schadevergoeding toekennen (art. 3:94 lid 2 BW).

Boete in standaard overeenkomst

De bepaling in de standaardovereenkomst ziet er als volgt uit:

"Indien Opdrachtnemer de door of namens Opdrachtgever gegeven opdrachten niet nakomt, of de in de aanbestedingsdocumenten gegeven voorschriften en/ of bepalingen niet naleeft, dan is Opdrachtnemer een direct opeisbare boete aan Opdrachtgever verschuldigd van **<bedrag noemen>** per geval en van **<bedrag noemen>** voor iedere kalenderdag dat het bedoelde geval voortduurt, met een maximum van **<bedrag noemen>** per kalenderjaar. Deze boete wordt verbeurd zonder dat in gebreke stelling nodig is. Verbeurdverklaring van de boete vindt plaats voor iedere afwijking, ongeacht de toerekenbaarheid van de tekortkoming van Opdrachtnemer. Het opleggen van de boete laat het recht van de gemeente Utrecht op schadevergoeding van de tekortkoming onverlet". In de lijn met de bovenstaande uitleg houdt deze bepaling derhalve het volgende in.

- Er is geen ingebrekestelling nodig om de boete verbeuren. De boete wordt dus opgelegd zonder dat eerst een ingebrekestelling richting de opdrachtnemer moet worden gezonden, de opdrachtnemer een redelijke termijn moet worden geboden en deze termijn zonder resultaat verstrijkt. Het tekstdeel "Deze boete wordt verbeurd zonder dat in gebreke stelling nodig is." weglaten betekent dat wel een ingebrekestelling nodig is. Dit is in veel gevallen redelijk en voldoende om de overeenkomst te kunnen handhaven.

- De boete wordt verbeurd, ongeacht de toerekenbaarheid van de tekortkoming aan opdrachtnemer. Dit is een verstrekkende bepaling. Men moet goed overwegen of men deze bepaling erin wil hebben, omdat de opdrachtnemer in beginsel bij iedere afwijking een boete verschuldigd is, ook al is die afwijking niet aan hem toe te rekenen. Dit doe je daarom enkel voor delen van de overeenkomst die zodanig kritisch zijn, dat het resultaat in ieder geval bereikt wordt en dat de opdrachtnemer de risico's zoveel mogelijk uitbant. Weglaten van de passage "Verbeurdverklaring van de boete vindt plaats voor iedere afwijking, ongeacht de toerekenbaarheid van de tekortkoming van Opdrachtnemer." maakt dat eerst sprake moet zijn van een toerekenbare tekortkoming om verbeurdverklaring van de boete mogelijk te maken.
- De boete is nu geformuleerd dat enkel sprake is van een prikkel tot nakoming. De eventuele schade kan nog op de opdrachtnemer worden verhaald. Advies is om deze bepaling in elke overeenkomst te handhaven.

De hoogte van de boete

Hoe stel je de hoogte van de boete en het jaarlijkse maximum vast? Hier is helaas geen vaste formule voor. Dit is onder meer afhankelijk van de aard van de werkzaamheden en de betreffende branche. Wel zijn er een aantal aanknopingspunten:

1. De boete is bedoeld om de opdrachtnemer te prikkelen om na te komen. De boete mag dus niet te laag zijn waardoor een prikkel ontbreekt. Maar ook niet zo hoog dat de boete niet meer in verhouding staat tot de niet-nakoming.
2. Wat zijn de gevolgen van niet-nakoming? Stem de hoogte van de boete (en het maximum per jaar) af met de (financiële of politieke) impact voor de gemeente van niet-nakoming door de opdrachtnemer.
3. Wat is de totale waarde van de overeenkomst? Zorg er voor dat de hoogte van de boete (en het maximum per jaar) in verhouding is met de totale waarde van de overeenkomst. De punt hangt natuurlijk nauw samen met het eerste punt.