

Aanbesteding: Europese aanbesteding volgens de openbare procedure voor uitzendkrachten t.b.v. corona bestrijding ten behoeve van de RDOG HM

Aanbestedende Dienst: Regionale Dienst Openbare Gezondheidszorg Hollands Midden

Referentie: V10350

Toelichting:

Ref.nr. 109 **Onderwerp:** Bijlage 6.A Concept Raamovereenkomst | Artikel 12.3 | Overgang van de onderneming

Vraag:

Bij een contractwissel inzake de inzet van flexibele arbeidskrachten is niet per definitie sprake van overgang van onderneming.

Voorwaarden voor een overgang van onderneming zijn:

- Er moet sprake zijn van overgang van een onderneming of een zelfstandig deel daarvan (bij een zelfstandig deel daarvan moet het minimaal gaan om een eenheid van ondernemingsactiviteiten dat wordt overgedragen); Een economische eenheid is het geheel van georganiseerde middelen bestemd voor het uitvoeren van een al dan niet hoofzakelijk economische activiteit;
- Er moet sprake zijn van behoud van de eigen identiteit;

Bij een contractwissel inzake de inhuur van flexibele arbeidskrachten zal dit niet snel aan de orde zijn. Er is immers geen sprake van een economische eenheid met een eigen identiteit. Kunt u gelet op voorgaande instemmen met het buiten toepassing verklaren van deze bepaling? Zo nee, graag uw reactie.

Antwoord:

Het artikel wordt niet buiten toepassing verklaard. In lid 3 staat: 'Indien de situatie kwalificeert als een 'overgang van onderneming'. Zoals omschreven in artikel 7:662 BW, gaan de Uitzendkrachten op de startdatum van de nieuwe (opvolgende) raamovereenkomst van rechtswege over naar de nieuwe raamcontractant, tenzij zij deze overgang zelf weigeren.' Als geen sprake is van overgang van onderneming is lid 3 niet van toepassing.

Beantwoord op: 06-04-2022
Label: Juridisch

Ref.nr. 110 **Onderwerp:** Bijlage 6.A Concept Raamovereenkomst | Artikel 10.5 | Vrijwaring opdrachtnemer

Vraag:

Opdrachtnemer kan enkel instemmen met een vrijwaring voor schade als gevolg van toerekenbaar tekortschieten van Opdrachtnemer. Daarnaast dient de vrijwaring in hoogte te worden gekoppeld aan de voorgestelde maximale aansprakelijkheid van Opdrachtnemer van EUR 1 miljoen per gebeurtenis en EUR 2.5 miljoen per jaar. Bent u bereid om dit aan te passen? Zo nee, graag uw gemotiveerde reactie.

Antwoord:

Nee, opdrachtgever is niet bereid dit aan te passen. Artikel 10 betreft de verplichting van opdrachtnemer om op het loon van de ter beschikking gestelde Uitzendkrachten de verschuldigde loonbelasting, premie volksverzekeringen en/of premies werknemersverzekeringen en omzetbelasting (BTW) in te houden en af te dragen aan de Ontvanger bevoegd inzake Rijksbelastingen en over de vergoeding verschuldigde omzetbelasting (BTW) aan de Ontvanger af te dragen. Dit zijn wettelijke verplichtingen van opdrachtnemer, waar opdrachtnemer aan moet voldoen. Als opdrachtnemer niet aan deze verplichtingen voldoet kan de Belastingdienst de betreffende bedragen verhalen op de opdrachtgever. Om die reden is in lid 5 van artikel 9 een vrijwaringsverplichting opgenomen. Artikel 10 betreft dus een ander soort aansprakelijkheid dan de aansprakelijkheid voor schade door bijv. tekortschieten in de uitvoering van de overeenkomst. Voor de volledigheid wijzen wij u op de uitsluitingsgronden zoals genoemd in deel IIIB van het Uniform Europees Aanbestedingsdocument. Opdrachtgever zal voor gunning de betreffende bewijsmiddelen opvragen en controleren.

Beantwoord op: 06-04-2022

Label: Juridisch

Ref.nr.

111

Onderwerp:

Bijlage 6.A Concept Raamovereenkomst | Artikel 10.5 | Aansprakelijkheid opdrachtnemer

Vraag:

Bent u bereid om aan te sluiten bij de wettelijke bepaling omtrent aansprakelijkheid en toe te voegen dat Opdrachtnemer aansprakelijk is voor schade die Opdrachtgever lijdt doordat Opdrachtnemer haar verplichtingen uit hoofde van de vorige artikelleden toerekenbaar niet nakomt.

Bent u daarnaast bereid om indirecte schade voor beide partijen in alle gevallen uit te sluiten? Opdrachtnemer ziet uw gemotiveerde reactie graag tegemoet.

Antwoord:

Nee. Zie de toelichting in het antwoord op vraag 110.

06-04-2022

Beantwoord op:

Label: Juridisch

Ref.nr.

142

Onderwerp:

Programma van Eisen 7 en 16

Vraag:

Inschrijver zou graag een aanpassing van beide eisen zien, waarbij gevolgschade vervangen wordt door directe schade. Indien u hiertoe niet bereid bent, dan graag uw uitgebreide toelichting waarom niet.

Antwoord:

Nee, hiertoe zijn wij niet bereid. Zie ook de beantwoording van vraag 110.

Beantwoord op: 06-04-2022

Label: Contract

Ref.nr.

175

Onderwerp:

AIV - Artikel 14

Vraag:

Kunt u bevestigen dat de vrijwaringsbepalingen alleen gelden indien en voor zover deze het gevolg zijn van een toerekenbare tekortkoming door leverancier, opdrachtgever deze terstond aan leverancier heeft gemeld en opdrachtgever zich heeft onthouden van enige inhoudelijke (proces) handeling ten aanzien van deze aanspraak? Dit is een gangbaar uitgangspunt in de branche.

Antwoord:

Opdrachtgever wil de vrijwaringsverplichting niet op voorhand beperken tot schade ten gevolge van een toerekenbare tekortkoming van opdrachtnemer, maar is wel bereid toe te zeggen opdrachtnemer zo spoedig mogelijk op de hoogte te stellen van de claim en geen inhoudelijke (proces)handelingen uit te voeren zonder voorafgaand contact met opdrachtnemer.

Beantwoord op: 06-04-2022

Label: Contract

Ref.nr.

227

Onderwerp:

Ref.nr. 174

Vraag:

In de mening van inschrijver is abusievelijk het verkeerde antwoord gegeven. Kan dat kloppen? Zo ja, wat is dan uw antwoord?

Antwoord:

Hier is inderdaad het verkeerde antwoord gegeven.

Vraag 174: Kunt u bevestigen dat dit artikel niet van toepassing is op inhuurkrachten die werken onder leiding en toezicht van de opdrachtgever?

Zo nee, graag uw toelichting

Antwoord:

Dit kunnen wij bevestigen

Beantwoord op: 06-04-2022

Label: Juridisch