

## **Nota van inlichtingen ICT Hardware**

**Aanbesteding:** ICT Hardware

**Aanbestedende Dienst:** GGD Hart voor Brabant - vestiging 's-Hertogenbosch

**Referentie:** HSCDOC-1368817716-3022

### **Toelichting:**

Eerste Nota van Inlichtingen behorende bij Programma van Eisen ICT Hardware met als kenmerk: HSCDOC-1368817716-3022 (deel 2).

Vragen Nota van Inlichtingen [deel 2](#)

### **Ref. 1 Onderwerp**

Verwerkersovereenkomst artikel 8.3

### **Vraag 8 (Eerste nota van Inlichtingen)**

De aanbestedende dienst bepaalt dat Inschrijver de aanbestedende dienst vrijwaart en schadeloos stelt voor alle claims, acties, aanspraken van derden en voor verliezen, schade of kosten, waaronder boetes van de Autoriteit Persoonsgegevens, die de aanbestedende dienst maakt of lijdt en die rechtstreeks of indirect voortvloeien uit of tot stand komen in verband met een tekortkoming door Inschrijver en/of diens onderaannemers in de nakoming van zijn verplichtingen onder de Verwerkersovereenkomst en/of enige schending door Inschrijver en/of diens onderaannemers van de van toepassing zijnde wetgeving. Een bestuursorgaan zal echter altijd onderzoek doen aan welke partij de boete valt toe te rekenen. Het is dan ook niet proportioneel wanneer het bestuursorgaan de boete aan de aanbestedende dienst oplegt, Inschrijver deze dient te betalen. Inschrijver verzoekt u dan ook om deze artikelen buiten toepassing te laten. Graag uw akkoord. Indien u niet akkoord bent, verzoekt inschrijver dit te motiveren.

### **Antwoord**

Indien een boeteclaim wordt opgelegd aan Opdrachtgever welke (gedeeltelijk) toe te rekenen is aan Opdrachtgever zal deze in alle redelijkheid en billijkheid niet en/of niet volledig aan Inschrijver worden doorbelast. Dit is overigens reeds opgenomen in de verwerkersovereenkomst, daar wordt gesproken over een toerekenbare tekortkoming.

### **Ref. 2 Onderwerp**

verwerkersovereenkomst artikel 8.2 lid b

### **Vraag 9 (Eerste Nota van Inlichtingen)**

In de AVG is opgenomen dat AP bij het opleggen van boetes rekening moet houden met de mate van verwijtbaarheid van verwerker en verwerkingsverantwoordelijke. Een feit kan leiden tot zowel een boete voor de verwerkingsverantwoordelijke als een boete voor de verwerker.

Als de AP dus goede gronden heeft om voor een bepaald feit zowel een boete op te leggen aan de verwerkingsverantwoordelijke als aan de verwerker, dan is het wat Opdrachtnemer betreft onredelijk dat de verwerkingsverantwoordelijke de aan haar opgelegde boete contractueel (bij voorbaat) kan doorschuiven naar de verwerker.

Het valt redelijkerwijs niet van Opdrachtnemer te verlangen dat zij een eigen boete van de AP opgelegd krijgt en daarbovenop uw boete. Opdrachtnemer wordt dan dubbel beboet wordt voor een bepaald feit. Dat is disproportioneel. Bovendien kan Opdrachtnemer zich niet verzekeren voor contractueel verlegde boetes. Het contractueel aanvaarden van aansprakelijkheden die wij zonder de contractbepaling niet zou hebben gehad, is niet gedekt

### **Antwoord**

Indien een boeteclaim wordt opgelegd aan Opdrachtgever welke (gedeeltelijk) toe te rekenen is aan Opdrachtgever zal deze in alle redelijkheid en billijkheid niet en/of niet volledig aan Inschrijver worden doorbelast. Dit is overigens reeds opgenomen in de verwerkersovereenkomst, daar wordt gesproken over een toerekenbare tekortkoming.

### **Ref. 3 Onderwerp**

Verwerkersovereenkomst artikel 8.2

#### **Vraag 10 (Eerste Nota van Inlichtingen)**

Inschrijver gaat niet akkoord met een dergelijke aansprakelijkheidsclausule. Allereerst 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. En deze aansprakelijkheidsclausule dient volgens Inschrijver te worden beperkt 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 de contractwaarde van de onderliggende overeenkomst op jaarbasis.
- c. Verwerker is nimmer aansprakelijk voor gevolgschade."

Voor een eventuele vrijwaringsverplichting geldt dezelfde beperking.

#### **Antwoord**

Niet akkoord, Opdrachtgever acht de bepalingen uit de GIBIT proportioneel het tekort schieten van Inschrijver kan leiden tot grote schades zodoende is het niet onredelijk dat Opdrachtgever van Inschrijver verlangt deze schade te vergoeden. Van Inschrijver mag worden verwacht dat zij haar bedrijfsvoering zo heeft ingericht dat een incident niet direct tot disproportioneel grote schades leidt. Naast de bepalingen van de GIBIT is ook het burgerlijk wetboek en de AVG onverkort van toepassing tenzij daar nadrukkelijk van wordt afgeweken. Dus ook de bepaling over de aansprakelijkheid van het burgerlijk wetboek en eventuele beperking daarvan zijn derhalve van toepassing.

### **Ref. 4 Onderwerp**

Verwerkersovereenkomst artikel 7.2

#### **Vraag 12 (Eerste Nota van Inlichtingen)**

Uit de Verwerkersovereenkomst blijkt dat Verwerker de Persoonsgegevens niet aan derden ter beschikking stelt, tenzij Verwerkingsverantwoordelijke, voorafgaande aan het ter beschikking stellen, schriftelijke toestemming heeft gegeven. Inschrijver verzoekt u hieraan toe te voegen: 'tenzij een wettelijke bepaling dit verplicht aan Verwerker.' Wanneer Verwerker verplicht is op grond van een wettelijke bepaling om gegevens te verschaffen, is het niet proportioneel wanneer Verwerker hiervoor eerst toestemming zou moeten vragen. Graag uw akkoord. Indien u niet akkoord bent, verzoekt inschrijver dit te motiveren.

#### **Antwoord**

Dit is akkoord voor Opdrachtgever, Opdrachtgever wilt hier wel over geïnformeerd worden indien Inschrijver dit verzoek heeft ontvangen en hiervoor gegevens heeft verstrekt.

### **Ref. 5 Onderwerp**

Verwerkersovereenkomst artikel 4.8

#### **Vraag 13 (Eerste Nota van Inlichtingen)**

Inschrijver vraagt de aanbestedende dienst te bevestigen dat Inschrijver slechts akkoord hoeft te gaan met aanvullende maatregelen met het oog op de beveiliging van persoonsgegevens indien dit de aanbestedende dienst redelijke verzoeken indient bij Inschrijver en indien inwilliging van deze verzoeken redelijkerwijs van Inschrijver kan worden verlangd.

#### **Antwoord**

Dit is niet akkoord, Opdrachtgever zal enkel gebruik maken van haar Instructie bevoegdheid indien zij hier een gegronde reden toe ziet.

**Ref. 6 Onderwerp**

Aanbestedingsleidraad paragraaf 4.4.3.

**Vraag 46 (Eerste Nota van Inlichtingen)**

Wij verzoeken u om in redelijkheid en billijkheid met de boetebepaling uit artikel 4.4.3. van de aanbestedingsleidraad om te gaan. Gaat u hiermee akkoord?

**Antwoord**

Dit is akkoord voor Opdrachtgever.

**Ref. 7 Onderwerp**

Bijlage 2 - GIBIT, inclusief Addendum, artikel 4.3, pagina 6

**Vraag 71 (Eerste Nota van Inlichtingen)**

Bent u bereid om als moment van overgang van het risico, het moment van feitelijke terbeschikkingstelling aan Opdrachtgever te laten gelden? Vanaf dat moment heeft Inschrijver geen enkel zicht op de zaken of de omstandigheden bij Opdrachtgever (brand- inbraakbeveiliging etc.). In geval van afkeuring/niet acceptatie gaat het risico uiteraard weer op Inschrijver over vanaf moment van retourname.

**Antwoord**

Dit is akkoord voor Opdrachtgever.

**Ref. 8 Onderwerp**

Bijlage 2 - GIBIT, inclusief Addendum, artikel 4.3, pagina 6

**Vraag 72 (Eerste Nota van Inlichtingen)**

Bent u bereid navolgende bepaling aan dit artikel toe te voegen?

"Transportschades en schade aan eigendommen van Opdrachtgever ten gevolge van de aflevering, van Producten van Opdrachtnemer dienen direct (doch uiterlijk binnen 24 uur) gemeld te worden aan de vervoerder en Opdrachtnemer. Opdrachtnemer aanvaardt geen enkele acceptatie voor bedoelde beschadiging of verlies indien melding van de beschadiging of verlies niet of te laat aan Opdrachtnemer wordt gedaan." Indien niet akkoord, graag uw motivering.

**Antwoord**

Dit is niet akkoord voor Opdrachtgever. Opdrachtgever doet haar best om producten zo spoedig mogelijk te controleren, doch uiterlijk in 5 werkdagen.

**Ref. 9 Onderwerp**

Bijlage 2 - GIBIT, inclusief Addendum, artikel 17, pagina 22 + artikel 22.6i, pagina 31

**Vraag 77 (Eerste Nota van Inlichtingen)**

Gezien de aard van de overeenkomst worden geen voor intellectueel eigendom vatbare zaken geleverd of overgedragen. Opdrachtgever verkrijgt ter zake uitsluitend het niet exclusieve, niet overdraagbare gebruiksrecht gedurende de looptijd van de overeenkomst. Kunt u hiermee akkoord gaan?

**Antwoord**

Niet akkoord voor Opdrachtgever. Indien intellectueel eigendomsrecht niet van toepassing blijkt op de betreffende dienstverlening en/of levering is dit artikel juridisch niet van toepassing en komt daarmee automatisch te vervallen.

**Ref. 10 Onderwerp**

Bijlage 2 - GIBIT, inclusief Addendum, artikel 20.9, pagina 27

**Vraag 80 (Eerste Nota van Inlichtingen)**

Bent u bereid hieraan toe te voegen, conform artikel 13.1 GIBIT, dat het tekortschieten in de nakoming 'toerekenbaar' dient te zijn aan een Partij?

**Antwoord**

Niet akkoord voor Opdrachtgever. De betreffende dienstverlening en/of levering is van dusdanig belang voor bedrijfsvoering van Opdrachtgever dat continuïteit hierin van groot belang is.

**Ref. 11 Onderwerp**

Bijlage 2 - GIBIT, inclusief Addendum, Addendum op de Gemeentelijke Inkoopvoorwaarden bij IT (GIBIT), artikel 3.12, pagina 40

**Vraag 85 (Eerste Nota van Inlichtingen)**

U geeft hier aan dat de Opdrachtgever het recht heeft een Opdrachtverstrekking te herroepen binnen twee Werkdagen na datum van de Opdrachtverstrekking. Op basis waarvan wordt deze herroepen gebaseerd? Wat zijn gegronde redenen voor ene herroeping?

**Antwoord**

Dit kunnen diverse reden zijn. Hier zal echter met terughoudendheid gebruik van worden gemaakt.

**Ref. 12 Onderwerp**

Bijlage 2 - GIBIT, inclusief Addendum, Addendum op de Gemeentelijke Inkoopvoorwaarden bij IT (GIBIT), artikel 33.3, pagina 41

**Vraag 87 (Eerste Nota van Inlichtingen)**

Leverancier gaat ervan dat de kosten die hiermee gepaard gaan, zoals bijvoorbeeld de kosten bij een audit, voor rekening zijn van Opdrachtgever.

Graag uw bevestiging hierop. Indien niet akkoord, graag uw motivatie.

**Antwoord**

In beginsel zijn deze kosten voor Opdrachtgever, indien na aanleiding van een audit aan Inschrijver een boete wordt opgelegd, een veroordeling volgt van Inschrijver, of iets dergelijks van dien aard, dan behoudt Opdrachtgever zich het recht voor deze kosten bij Inschrijver in rekening te brengen.

**Ref. 13 Onderwerp**

Bijlage 8 - Concept overeenkomst, artikel 3.2, bullet 3 en 5, pagina 3

**Vraag 88 (Eerste Nota van Inlichtingen)**

Mag Inschrijver erop vertrouwen dat deze bevoegdheid enkel wordt toegepast wanneer de beslissende zeggenschap over inschrijver buiten het concernverband komt te liggen?

**Antwoord**

Dit is akkoord mits de uitvoering onder dezelfde aanbestedings- en contractuele voorwaarden geschiedt.