

Aanbesteding: Softwarereseller Standaard software (excl. Microsoft)
Aanbestedende Dienst: Het Waterschapshuis
Referentie: Z1738

Toelichting:
56313

Ref.nr. 38
Onderwerp: NvI I, V&A ref.nr. 13 en 34 (Bijlage 12, Concept overeenkomst art. 7.8c, Aanbestedingsleidraad par.1.16)

Vraag:

Gegadigde wenst een vervolgvraag te stellen op de uitspraak van de Aanbestedende Dienst dat Gegadigde voor het bestelportaal fungeert als zelfstandig verwerkingsverantwoordelijke. Gegadigde volgt u hierin wederom niet. Het webportaal dat Gegadigde wenst aan te bieden is meer dan enkel een bestelportaal voor licenties. Het webportaal van Gegadigde beheert de licenties van de Aanbestedende Dienst volledig waardoor de Aanbestedende Dienst conform de scope van deze Aanbesteding een actueel en eenduidige administratie krijgt van de onder de Raamovereenkomst geleverde licenties en abonnementen. Gegadigde verwerkt gegevens (waaronder persoonsgegevens) van de Aanbestedende Dienst zodat de Aanbestedende Dienst zijn licentieomgeving kan beheren. Daarbij hoort tevens dat Gegadigde de hosting verzorgt, hetgeen bij uitstek een gegevensverwerking in de zin van artikel 28 AVG is. Naar de mening van Gegadigde is een verwerkersovereenkomst dus noodzakelijk.

Antwoord:

Het is de aanbestedende dienst niet duidelijk waarom zij het doel en de middelen van de verwerking in het bestelportaal zou bepalen. Het webportaal is bedoeld om de contractadministratie en het contractmanagement van Standaard-software goed te regelen (zie eis 10.2). Aanbestedende dienst erkent dat het mogelijk is dat inschrijver in contact kan komen met persoonsgegevens van aanbestedende dienst, bijvoorbeeld wanneer wij u vragen een probleem voor ons op te lossen. Echter, betekent dit niet direct dat u een verwerker bent in de zin van art. 4 lid 8 AVG. In het in art. 4 lid 8 gedefinieerde begrip “verwerker” worden namelijk meer eisen gesteld. Een verwerker is een orgaan dat ten behoeve van de verwerkingsverantwoordelijke persoonsgegevens verwerkt. Anders gezegd: (i) de opdracht moet expliciet gericht zijn op het verwerken van persoonsgegevens en gaat dus niet over een opdracht waarbij de verwerking van persoonsgegevens bijzaak is; (ii) er is een instructie om de persoonsgegevens te verwerken en om die gegevens op een specifieke manier te verwerken en gaat het dus om het verwerken van data of de inhoud van die data. Ingeval een deelnemer op verzoek bijvoorbeeld het beheer en /of levering van licenties door de reseller wil laten uitvoeren via zijn

webportaal en de reseller contractspartij/onderaannemer wordt voor de uitvoering van de Nadere Overeenkomst kan het in dat individuele geval wel noodzakelijk zijn een verwerkersovereenkomst met de Reseller af te sluiten. Dit moet altijd eerst getoetst worden. De verwerkersovereenkomst ziet dan nog steeds uitsluitend op de uitvoering van de Nadere Overeenkomst en niet op de Raamovereenkomst.

Beantwoord op: 01-12-2022
Label: Juridisch

Ref.nr.
39

Onderwerp:
NvI I, V&A ref.nr. 10 (AWBIT art. 17.5)

Vraag:

Gegadigde begrijpt de wens vanuit de aanbestedende dienst om boete in stand te houden. Echter is gegadigde van mening dat de hoogte van deze boeteclausule niet in verhouding staat tot de te maken marge binnen de onderhavige overeenkomst. De hoogte van de boete is derhalve disproportioneel in relatie tot de opdracht. Wij verzoeken de aanbestedende dienst om de hoogte van de boete (toch) aan te passen naar €25.000,- per overtreding. Graag uw akkoord?

Antwoord:

Voor Opdrachtgever is geheimhouding van groot belang. Van een Opdrachtnemer wordt dan ook verwacht dat hij adequate maatregelen treft om geheimhouding te waarborgen. Een Opdrachtnemer heeft in geval hij adequate maatregelen treft, weinig van het beding te vrezen. De hoogte van de boete is mede ingegeven door het feit dat het boete beding van artikel 17.5 in de plaats treedt van een mogelijke schadevergoeding, waaronder immateriële schade. De (immateriële) schade voor Opdrachtgever kan in geval een schending van het geheimhoudingsbeding vele male hoger zijn, dan het boetebedrag. Daar komt bij dat informatie die openbaar is of middels de Wet open overheid openbaar kan worden, niet onder het werking van het boetebeding valt. De bepaling wordt niet aangepast.

Beantwoord op: 01-12-2022
Label: Juridisch