

Nota van Inlichtingen 2

Europese aanbesteding "Onderhoud en beheer gebouw gebonden installaties (E&W)"

Stichting ROC Nijmegen e.o.
24-6-2022

Vraagnr	Document	Paragraaf/blz	Vraag	Antwoord
1	Bijlage 1 Concept	Art.8.2	In afwijking van de UAV 2012 en de gebruikelijke praktijk wijst de opdrachtgever de gewone rechter aan voor de behandeling van geschillen. De Raad van Arbitrage in bouwgeschillen is echter beter geëquipeerd om geschillen die voortvloeien uit de onderhavige overeenkomst, sneller te behandelen. Dit zou in het belang van beide partijen zijn. (a) Op grond van welke voordelen wenst de opdrachtgever om in afwijking van de UAV 2012 en de gebruikelijke praktijk geschillen voor te leggen aan de gewone rechter? (b) Is de opdrachtgever anders bereid om geschillen voor te leggen bij de Raad van Arbitrage in Bouwgeschillen of een ander instituut?	ROC Nijmegen ziet de link met de UAV niet. Wij zien geen reden om af te wijken van de gestelde voorwaarden.
2	Algemene Inkoop	Art. 10.1	Deze voorwaarde stelt dat elke termijn fataal is. Dat is voor onderhoudsdiensten – hier niet het geval – meestal niet aannemelijk. Over het algemeen zijn er geen technische consequenties als een dienst niet precies op de afgesproken datum wordt uitgevoerd. Het is dan redelijk dat de opdrachtnemer toch eerst de redelijke gelegenheid krijgt om zijn verplichtingen na te komen voordat hij in verzuim is. (a) Waarom meent de opdrachtgever dat er naar de aard van de opgedragen werkzaamheden sprake is van fatale termijnen? (b) Is de opdrachtgever bereid om de opdrachtnemer anders eerst nog de redelijke gelegenheid te bieden om zijn verplichtingen na te komen? Deze voorwaarde stelt dat elke termijn fataal is. Dat is voor ontwerpwerkzaamheden meestal niet aannemelijk. Over het algemeen zijn er geen fatale consequenties als een dienst niet precies op de afgesproken datum wordt uitgevoerd. Het is dan redelijk dat de opdrachtnemer toch eerst de redelijke gelegenheid krijgt om zijn verplichtingen na te komen voordat hij in verzuim is.	Opdrachtnemer is van rechtswege in verzuim nadat de fatale termijn(en) of termijnen voor de uitvoering van de desbetreffende prestaties, conform de opdracht, zijn verstreken en de desbetreffende prestaties niet of niet volledig zijn uitgevoerd. Het betreft de uitvoering van de desbetreffende prestaties die worden overeengekomen in de Overeenkomst. Deze zijn proportioneel met de opdracht. Opdrachtgever is niet bereid dit artikel te wijzigen. ROC Nijmegen zal in zulk geval altijd eerst in contact leggen met Opdrachtnemer wanneer niet aan een verplichting wordt voldaan. Dit houdt echter niet in dat ROC Nijmegen dan alsnog een 'formele ingebrekestelling' zal opstellen.
3	Algemene Inkoop	Art. 11.2	Het is in de huidige mondiale marktomstandigheden niet redelijk dat de beschikbaarheid van grondstoffen en (half-)fabricaten, vertraagde leveringen en extreme energieprijsstijgingen niet als overmacht worden aangemerkt. De opdrachtnemer heeft namelijk geen mogelijkheden om invloed uit te oefenen op de mondiale grondstoffen- en energiemarkt. De huidige ontwikkelingen zijn excessief ten opzichte van normale marktomstandigheden: (a) Hoe beoordeelt de opdrachtgever de verplichtingen van de opdrachtnemer ten opzichte van de mondiale ontwikkelingen? (b) Is de opdrachtgever bereid om in geval van deze aspecten een beroep van de opdrachtnemer op overmacht toe te staan?	Artikel blijft ongewijzigd. Aanbestedende dienst is bereid om in voorkomend geval in overleg te treden met opdrachtnemer.
4	Algemene Inkoop	Art. 11.3	Op grond van deze bepaling zou de opdrachtnemer ook alle kosten van juridische bijstand van de opdrachtgever en derden moeten dragen. Dat is niet redelijk. Indien en voor zover de opdrachtnemer daartoe gehouden zou zijn, zal dat blijken uit een proceskostenveroordeling in een uitspraak of vonnis. (a) Waarom meent de opdrachtgever dat het redelijk is om de opdrachtnemer onbeperkt te laten opdraaien voor dergelijke kosten? (b) Is de opdrachtgever bereid om deze bepaling buiten toepassing te laten en zich in voorkomend geval te conformeren aan een vonnis of uitspraak in het betreffende geschil? (c) Is de opdrachtgever bereid om de hoogte daarvan door de rechter of arbiter te laten bepalen aan de hand van het liquidatietarief, staffel buitengerechtelijke incassokosten uit het rapport BGK-integraal en het rapport Voorwerk II?	ROC Nijmegen stelt dat in ieder geval redelijk en juridisch houdbaar is dat alle buitengerechtelijke kosten voor rekening komen van Opdrachtnemer. Echter, wat betreft de gerechtelijke kosten waaronder juridische bijstand, is het minder redelijk om deze kosten ook bij de Opdrachtnemer te leggen indien ROC Nijmegen bij een rechtszaak in het ongelijk wordt gesteld. De gerechtelijke kosten zijn enkel voor rekening van de Opdrachtnemer indien ROC Nijmegen in een gerechtelijke procedure in het gelijk wordt gesteld.
5	Algemene Inkoop	Art. 14.4	Vraag: Met deze bepaling legt de opdrachtgever aan de opdrachtnemer een onredelijke en onbegrensde vrijwaringsverplichting op die uitstijgt boven de wettelijke of contractuele aansprakelijkheid van de opdrachtnemer. Op deze wijze is het risico van de aansprakelijkheid voor de opdrachtnemer niet verzekeraar. De vrijwaring moet ook worden beperkt, zoals ook de aansprakelijkheid is beperkt in artikel 14.2. Indien de opdrachtgever toch vasthoudt aan een dergelijke verplichting dan zou de vrijwaring betrekking moeten hebben op schade die door de uitvoering van het werk is toegebracht en toerekenbaar is aan de opdrachtnemer of diens hulppersonen. (a) Waarom meent de opdrachtgever dat de buitenwettelijke en onbeperkte aansprakelijkheid die met deze bepaling voor de opdrachtnemer ontstaat, redelijk is? (b) Is de opdrachtgever bereid om deze bepaling te laten vervallen? (c) Is de opdrachtgever bereid om voor deze vrijwaring dezelfde contractuele aansprakelijkheidsbeperkingen te hanteren als in artikel 14.2? (d) Is de opdrachtgever anders bereid om de vrijwaringsverplichting uitsluitend aan de opdrachtnemer op te leggen voor schade die door de uitvoering van het werk is toegebracht en toerekenbaar is aan de opdrachtnemer en waarbij ook de overeengekomen aansprakelijkheidsbeperkingen gelden?	Zie antwoord op vraag 9. Wij laten de vrijwaring niet vervallen, echter is de aansprakelijkheid wel gemaximeerd.
6	Algemene Inkoop	Art. 22.10	Het is niet redelijk dat de opdrachtnemer de levering van de reserveonderdelen en dergelijke voor de duur van 5 jaar dient te garanderen. De opdrachtnemer is geen producent van deze zaken en heeft geen enkele invloed op de beschikbaarheid daarvan. (a) Waarom meent de opdrachtgever dat het redelijk is dat de opdrachtnemer dit risico moet dragen? (b) Is de opdrachtgever bereid om deze bepaling te laten vervallen? (c) Is de opdrachtgever ander bereid om de gestelde verplichting van de opdrachtnemer te wijzigen in een inspanningsverplichting om tijdens de duur van de overeenkomst de opdrachtgever te informeren omtrent de te verwachte beschikbaarheid van de onderdelen?	Opdrachtnemer garandeert dat voor een periode van tenminste vijf (5) jaar na aflevering van goederen, onderdelen van de goederen kunnen worden afgeleverd, tenzij schriftelijk anders is overeengekomen. ROC Nijmegen is van mening dat vijf (5) jaar proportioneel is. Opdrachtgever is niet bereid dit artikel te wijzigen.
7	AIV/conceptovereenkomst		In deze RFI fase hebben wij nog geen inzicht in de gehele projectscope. Voor een goede beoordeling van de van toepassing zijnde voorwaarden dienen we dit in de context te plaatsen van de gehele uitvraag. Wij verzoeken om deze reden de opdrachtgever om ook in de gunningsfase de ruimte te bieden voor het stellen van vragen over de inkoopvoorwaarden en de conceptovereenkomst.	Opdrachtgever gaat hiermee akkoord.
8	Inkoopvoorwaarden FSR 4.0 Verduidelijking svraag	9.11	Een vrijwaring betekent een ongelimiteerde aansprakelijkheid voor opdrachtnemer. Dat is in strijd met onze bedrijfspolicy omdat ongelimiteerde aansprakelijkheden onvoldoende beheersbaar zijn. Wij verzoeken u art. 14 van de algemene inkoopvoorwaarden van toepassing te verklaren op art. 9.11, met inachtneming van de door ons inzake dat art. 14 gestelde vragen.	Zie vraag 5 en vraag 9.
9	Inkoopvoorwaarden FSR 4.0	14.1	Opdrachtnemers kunnen zich niet verzekeren tegen zuivere vermogensschade. Met zuivere vermogensschade bedoelen wij financiële schade zonder voorafgaande zaak- of personenschade. Wij verzoeken u de aansprakelijkheid van opdrachtnemer voor door opdrachtgever en/of derden geleden zuivere vermogensschade uit te sluiten. Indien u hiertoe niet bereid bent, verzoeken wij u een voorstel te doen dat tegemoet komt aan ons bezwaar.	Het is akkoord dat de opdrachtnemer niet verantwoordelijk is voor gevolgschade, indirecte schade en vermogensschade, tenzij sprake is van opzet of grove schuld. De maximale schade wordt beperkt tot een maximaal bedrag van € 1.250.000,- per gebeurtenis of series van gebeurtenissen met één zelfde oorzaak, met een maximaal bedrag van € 2.500.000,- per jaar. Zie ook 3.2.1. in de selectieleidraad.
10	Inkoopvoorwaarden FSR 4.0	14.2	Kunt u aangeven onder welke staffel het contract gaat vallen onder de aansprakelijkheidsbepaling art. 14.2. Wordt hier uitgegaan van de contractwaarde per jaar of de totale initiële duur van de overeenkomst.	Zie vraag 9.
11	Inkoopvoorwaarden FSR 4.0	14.2	De aansprakelijkheid van opdrachtnemer is beperkt per gebeurtenis, echter het aantal gebeurtenissen is niet beperkt binnen de bedragen van de te sluiten overeenkomsten als bedoeld in par. 14.2 en daarmee is de aansprakelijkheid onbeperkt. Wij verzoeken u het aantal gebeurtenissen te beperken tot maximaal 2 X per jaar waarbij het maximum gerelateerd is aan de bedragen van de te sluiten overeenkomst.	Zie vraag 9.
12	Inkoopvoorwaarden FSR 4.0	18.3	Het is voor gegadigde niet mogelijk om in haar aanbieding rekening te houden met onzekere omstandigheden als gewijzigde inzichten of gewijzigde wetgeving. Wetgevingsprocedures lopen vaak vele jaren waardoor gegadigde strikt gezien met de wijziging "bekend had kunnen zijn". Er zijn echter nog veel onzekere factoren die maken dat gegadigde dit niet in haar aanbieding kan verwerken. Wij verzoeken u artikel 18.3 te laten vervallen. Indien u hiertoe onverhoopt niet bereid bent, verzoeken wij u de regeling aan te passen, zodanig dat u tegemoet komt aan onze bezwaren.	Het betreft hier alleen omstandigheden die contractant had behoren te voorzien. Voor zover gebeurtenissen realistisch gezien niet voorzien hadden kunnen worden door inschrijver is de bepaling niet van toepassing. Artikel blijft ongewijzigd.

13	conceptovereenkomst: Verduidelijking svraag	6.1	Uitsluiting van alle rechten van de opdrachtnemer met uitzondering van de situatie dat opdrachtgever informatie bewust achterhoudt is niet proportioneel en voor opdrachtnemer onvoldoende beheersbaar. Wij verzoeken u dan ook art. 6.1 te laten vervallen. U bent niet akkoord met ons voorstel. Wij zien graag uw motivatie waarom u niet akkoord bent met ons voorstel.	Opdrachtgever is van mening dat van opdrachtnemer verwacht mag worden dat hij zich, met inachtneming van redelijkheid en billijkheid, voldoende op de hoogte stelt (bijvoorbeeld vragen stellen, doorvragen etc) van de eisen en wensen van opdrachtgever en van alle voor opdrachtnemer relevante omstandigheden.
14	conceptovereenkomst Verduidelijking svraag	6.2	Wij verzoeken u art. 6.2 wederkerig te maken zodat ook opdrachtgever ervoor in staat dat hij opdrachtnemer alle inlichtingen heeft verstrekt en zal verstrekken die redelijkerwijs van belang kunnen zijn bij het aangaan en uitvoeren van de Overeenkomst. U bent niet akkoord met ons voorstel. Wij zien graag een motivatie waarom u niet akkoord bent met ons voorstel, aangezien hier ons inziens ook een rol voor opdrachtgever is weggelegd.	Opdrachtgever zal naar beste kunnen de beschikbare informatie verstrekken, echter is opdrachtnemer de expert binnen het onderwerp ter sprake. Daarnaast is het voor opdrachtgever ook niet altijd mogelijk om te weten welke informatie opdrachtnemer wenst. Wij zien het als de verantwoordelijkheid van opdrachtnemer om de benodigde informatie op te vragen.
15	Art. 9.9		In art. 9.9 staat dat een nieuwe Garantietermijn gelijk aan de oorspronkelijke garantieperiode van toepassing zal zijn op de Zaken of onderdelen daarvan die ter vervanging zijn verstrekt. Kunt u hieraan toevoegen dat de garantietermijn van herstelde gebreken 1 jaar is na herstel, echter nimmer 6 maanden na de initiële garantietermijn zal overschrijden?	Akkoord
16	Art. 22.9		Graag toevoegen dat in geval van garantie voldaan moet zijn aan de volgende voorwaarden: - werkzaamheden van Contractant vertonen gebreken wegens een toerekenbaar tekortschieten van Contractant. - garantie is beperkt tot herstel/repatrie door Contractant van fouten en gebreken in haar eigen werkzaamheden. - Contractant zal in ieder geval niet aansprakelijk zijn voor specificaties, gegevens, berekening, materialen, werkzaamheden en instructies geleverd door anderen, foutief gebruik van de installatie(s) of afwijkende bedrijfsvoering en normale slijtage, corrosie of erosie	Niet akkoord
17	Art. 17.1		Graag uw bevestiging dat de (in de branche) gebruikelijke indexeringen jaarlijks mogen worden toegepast gedurende het contract (CBS index Metalekro).	Dit is akkoord, met een maximum van 4%
18	Art. 14.4		Wij stellen voor de maximale hoogte van de vrijwaring tegen alle aanspraken van derden te koppelen aan de limiet van artikel 14.2, in plaats van deze te koppelen aan de hoogte van het verzekerd bedrag. In dat geval vrijwaart Opdrachtnemer Opdrachtgever tegen alle aanspraken van derden met inachtneming van de gestelde limitering, waarboven Opdrachtgever Opdrachtnemer voor het meerdere vrijwaart. Graag uw akkoord.	Zie 5 en 9.
19	Art. 14.2		Wij stellen voor om aansprakelijkheid voor gevolgschade uit te sluiten (tenzij sprake is van opzet of grove schuld). Wij kunnen geen aansprakelijkheid voor gevolgschade accepteren, gezien dit onredelijk en niet verzekeraar is (zie ook Voorschrift 3.9A Gids Proportionaliteit: het is disproportioneel om een niet of nauwelijks voorzienbaar risico bij inschrijver neer te leggen, alsook moet een Opdrachtgever er rekening mee houden dat het gealloceerde risico in redelijkheid verzekeraar is).	zie 9.
20	art. 14.2		Bent u bereid de aansprakelijkheid van Opdrachtnemer per jaar te beperken tot maximaal 200% van de jaarlijkse aanneemsom? Zo niet: kunt u aangeven in welke bullet van art. 14.2 dit contract gaat vallen / welke aansprakelijkheidsbeperking geldt? M.a.w.: welke bedrag wordt genomen om tot bepaling van de aansprakelijkheidsbeperking te komen? Gaat het dan om de contractwaarde per jaar (ca. € 240k volgens 1.2.3 van de leidraad) en dus de 4e bullet?	zie 9.
21	Algemeen		Op vrijdag 10 juni voor 12.00 uur hebben wij vragen gesteld (vraag 2 - 6 -7). Deze zijn niet meegenomen in de Nota van Inlichtingen van 15 juni. Kunt u deze alsnog beantwoorden?	Deze vragen zijn bij deze NvI beantwoord
22	Selectiecriteria m 1 blz 17		U heeft hier het volgende selectiecriteria benoemd: Op welke wijze de gegadigde rapportages controleert, administreert en eventuele restpunten terugkoppelt. Heeft dit betrekking op van uw zijde beschikbaar te stellen rapportages zoals de NEN2767?	Het gaan over rapportages die opdrachtnemer opstelt ten behoeve van opdrachtgever.
23	Gunningsleidraad - par.3.3/17		Er staat in dit hoofdstuk "De Opdracht moet een minimale omvang hebben van 25.000 m² verdeeld over verschillende locaties. Het dienen installaties te betreffen in gebouwen niet zijnde woonfunctie" Is het toegestaan een referentie op te voeren waarbij er meerdere gebouwen op 1 (uitgebreide) campus staan?	Opdrachtgever gaat hiermee akkoord.
24	Selectiecriteria m 1 t/m 4		Er lijkt bij selectiecriteria 4 een deel van de zin te zijn weggevalen? Gegadigde dient middels één (1) aan te geven.... U bedoeld waarschijnlijk 1 referentie? Klopt het dat alle 4 de selectiecriteria dan met 1 referentie dienen te worden aangetoond. (dus 1 referentie per selectiecriteria). En dat er dus per selectiecriteria een andere referentie gebruikt mag worden, maar ook dezelfde?	Uw aanname is juist. Opdrachtgever bedoeld hiermee het woord referentie. U mag dezelfde referenties gebruiken voor beantwoording van de selectiecriteria echter dient u minimaal 2 verschillende referenties aan te leveren om de 4 selectiecriteria te beantwoorden. Voorbeeld: u gebruikt één referentie voor 3 selectiecriteria, u gebruikt een andere referentie voor de 4e selectiecriteria. 2 selectiecriteria per referentie is ook mogelijk.
25	Referenties		U geeft aan dat de 4 kerncompetenties tevens de 4 selectiecriteria zijn. Is het de bedoeling dat de selectiecriteria dan ook in hetzelfde bijlage 3 format dienen te worden onderbouwd? Of mogen hiervoor aparte bladen worden bijgevoegd met het maximaal aantal gestelde pagina's?	U mag Bijlage 3 als voorblad gebruiken en aparte bladen bijvoegen met het maximaal aantal gestelde pagina's.
26	Selectiecriteria en kerncompetenties		Mogen de referenties van de selectiecriteria anderen zijn dan de referenties van de kerncompetenties?	De kerncompetenties zijn verwerkt in de selectiecriteria. U hoeft alleen voor de selectiecriteria referenties aan te leveren.
27	concept overeenkomst		In het concept contract/overeenkomst staan wat vreemde dingen (bijv. einddatum 31-12-2016 (pag.5). We nemen aan dat dit tzt aangepast gaat worden	Na gunning zal de concept overeenkomst worden nagelopen op fouten en aangepast.
28	planning		De planning in de leidraad komt niet overeen met de planning op TenderNed. Wij nemen aan dat we de planning volgens de leidraad kunnen hanteren.	Het is momenteel niet mogelijk om een tweede vragenronde te verwerken in de planningsmodule van TenderNed, vandaar de afwijking. De overige (voorlopige) data komen overeen. De selectieleidraad en gunningsleidraad zijn leidend.