

## Nota van Inlichtingen 2 – 27 januari 2023

### Ten behoeve van de Europese aanbesteding van ‘Nieuw Financieel Systeem’ (NFS)

#### Vragen m.b.t. Aansprakelijkheid.

Aangezien meerdere Gegadigden aangaven snel uitsluitel te willen omtrent de vragen met betrekking tot de Aansprakelijkheid, worden deze in deze Nota reeds voorafgaand aan de totale beantwoording gepubliceerd. De overige antwoorden samen met deze antwoorden zullen nog als totale Nota gepubliceerd worden. Omdat het slechts een deel van de beantwoording omvat, bevat deze tussen-Nota geen vraagnummering.

| Verwijzing (document/<br>tekst/paragraaf)   | Vraag                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                              | Antwoord                                                                                                                                                                                                                                               |
|---------------------------------------------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| Vervolgvrage Nr 31: artikel 4.2 sub i GIBIT | Vervolgvrage Nr 31: artikel 4.2 sub i GIBIT Leverancier handhaaft haar standpunt dat het redelijk is dat indien een termijn schriftelijk is overeengekomen en deze niet wordt gehaald eerst een ingebrekestelling aan Leverancier zal worden verzonden waarin een redelijke termijn tot nakoming van de verplichting wordt opgenomen. Dit geldt met name wanneer het niet halen van de termijn niet uitsluitend aan Leverancier is toe te rekenen. Bovendien is dit ook in het belang van Opdrachtgever. Wilt u dit artikel als zodanig aanpassen? | Opdrachtgever is akkoord. Voor de genoemde termijnen onder artikel 4.2 sub i blijft gelden dat dit fatale termijnen zijn, maar er zal altijd een ingebrekestelling gestuurd worden alvorens andere maatregelen conform de Overeenkomst ingezet worden. |
| Vervolgvrage Nr 32: Artikel 4.1 GIBIT       | Vervolgvrage Nr 32: Artikel 4.1 GIBIT Leverancier handhaaft haar standpunt dat het redelijk is dat indien een termijn schriftelijk is overeengekomen en deze niet wordt gehaald eerst een ingebrekestelling aan Leverancier zal worden verzonden waarin een redelijke                                                                                                                                                                                                                                                                              | Opdrachtgever is akkoord, hier geldt eveneens hetgeen benoemd in het antwoord op vraag 1 van deze Nota.                                                                                                                                                |

|                                             |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                              |                                                                                                                                                                                                                                                                                            |
|---------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
|                                             | termijn tot nakoming van de verplichting wordt opgenomen. Dit geldt met name wanneer het niet halen van de termijn niet uitsluitend aan Leverancier is toe te rekenen. Bovendien is dit ook in het belang van Opdrachtgever. Wilt u dit artikel als zodanig aanpassen?                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                       |                                                                                                                                                                                                                                                                                            |
| Nav eerder aansprakelijkheidseis GiBIT 13.4 | Vervolg vraag Algemeen Nr 1: Artikel 26.4 sub d ARBIT Leverancier is van mening dat dit artikel te ruim is en alleen dient te zien op boetes. Immers, thans is zowel de aansprakelijkheid als een boete opgenomen. Een eventuele boete kan alleen worden doorgezet, indien er sprake is van een toerekenbare tekortkoming van Verwerker zoals ook in de GDPR is bepaald. Wilt u het artikel conform aanpassen?                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                               | Opdrachtgever gaat niet akkoord. De genoemde boete is in dit geval in mindere mate van belang voor Opdrachtgever. De gevolgschade en dergelijke schaden zijn juist hetgeen wat hier voor Opdrachtgever belangrijk is. Opdrachtgever past daarom het artikel niet aan.                      |
| Nav eerder aansprakelijkheidseis GiBIT 13.4 | "Vervolg vraag Algemeen Nr 1: Artikel 26.3 ARBIT Hoewel u de aansprakelijkheid heeft gewijzigd tot een bedrag van ten hoogste viermaal de hoogte van de Vergoeding per gebeurtenis vindt Leverancier deze beperking nog steeds onredelijk hoog, aangezien dit artikel slechts uitgaat van een beperking per gebeurtenis en er geen beperking per jaar is opgenomen. Daarnaast is het marktconform om de totale aansprakelijkheid te beperken tot eenmaal de orderwaarde over de initiële looptijd. Om die reden stelt Leverancier voor de aansprakelijkheid in dit artikel als volgt aan te passen:<br>"De in artikel 26.1 bedoelde aansprakelijkheid voor schade anders dan die bedoeld in artikel 26.2 is beperkt tot een bedrag van ten hoogste EUR 500.000 per gebeurtenis. Samenhangende gebeurtenissen worden daarbij aangemerkt als één gebeurtenis. De totale aansprakelijkheid per jaar bedraagt nooit meer dan EUR | Opdrachtgever had geenszins de bedoeling de aansprakelijkheid te verzwaren, het had uiteraard een tegemoetkoming moeten zijn. Opdrachtgever vervangt in dit geval 'vergoeding' voor 'jaarvergoeding' en maximeert de hoogte van de aansprakelijkheid tot twee (2) gebeurtenissen per jaar. |

|                         |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                          |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                  |
|-------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
|                         | <p>1.000.000 (ongeacht het aantal gebeurtenissen).” Wilt u dit artikel als zodanig aanpassen? Mocht dit voor u niet acceptabel zijn dan is het waarschijnlijk dat Leverancier zich vermoedelijk niet zal inschrijven op deze aanbesteding.</p> <p>"</p>                                                                                                                                                                                                                                                                                  |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                  |
| Vervolg vraag op NVI 82 | <p>Deze vraag ziet niet aansprakelijkheid maar op de hoogte van de verzekering. Ook klopt de bepaling niet meer, nu uw nieuwe aansprakelijkheidsartikel zodanig heeft aangepast dat de eis uit artikel 14.2 zou betekenen dat Leverancier een verzekering dient af te sluiten van 48 de Jaarvergoeding. Een dergelijke verzekering is in de markt niet beschikbaar. Kunt u derhalve (inhoudelijk) antwoord geven op de vraag?</p>                                                                                                        | <p>Zie het antwoord op vraag 1 van deze Nota voor de nieuwe hoogte en aantal gebeurtenissen van de aansprakelijkheid. Hiermee is tevens uw oorspronkelijke vraag beantwoord volgens Opdrachtgever.</p>                                                                                                                                                                                                                                                           |
| Vervolg vraag op NVI 84 | <p>Voor Leverancier is dit een erg belangrijk punt die haars inziens onvoldoende wordt beantwoord met de verwijzing naar het (minder gunstigere) aansprakelijkheidsartikel uit de ARBIT. Kunt u onze vraag derhalve nogmaals in overweging nemen?</p>                                                                                                                                                                                                                                                                                    | <p>Zie het antwoord op vraag 1 van deze Nota voor de nieuwe hoogte en aantal gebeurtenissen van de aansprakelijkheid. Hiermee is tevens uw oorspronkelijke vraag beantwoord volgens Opdrachtgever.</p>                                                                                                                                                                                                                                                           |
| Vervolg vraag op NVI 85 | <p>Leverancier begrijpt niet waarom u de jaarlijkse aansprakelijkheid aanzienlijk probeert te verhogen, nu (zoals u zelf aangeeft) de inschrijvers gezamenlijk van mening zijn dat de huidige aansprakelijkheid al te hoog was. Dit is voor Leverancier onacceptabel. Wij willen u daarom dringend verzoeken om de aansprakelijkheidsbepaling uit de GIBIT te hanteren, met inachtneming van de reeds gestelde vragen (#NVI I ref 84, 85, 166, en overige). Onder andere met betrekking tot de hoogte van de aansprakelijkheid en de</p> | <p>Met betrekking tot 26.1: Opdrachtgever gaat hiermee akkoord. De zin zal geschrapt worden.</p> <p>Met betrekking tot 26.3: zie het antwoord op vraag 180.</p> <p>Met betrekking tot 26.4: Onbeperkte aansprakelijkheid is inderdaad vermoed niet proportioneel te zijn. Echter is de aansprakelijkheid in dit geval niet onbeperkt. De aansprakelijkheid is gelimiteerd tot enkele zeer specifiek benoemde gevallen in dit artikel. Het feit dat daar geen</p> |

|  |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                         |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                      |
|--|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
|  | <p>situaties waarin de beperking van aansprakelijkheid vervalt. Omdat u in de eerste NvI niet inhoudelijk bent ingegaan op alle vragen omtrent aansprakelijkheid, verzoeken u wij bij een negatief antwoord op deze vraag om een derde vragenronde in te lasten.</p> <p>Mocht u onverhoopt toch beslissen het artikel uit de ARBIT aan te houden, dan heeft Leverancier daarbij de volgende opmerkingen/vragen:</p> <p>26.1: het is voor Leverancier niet akkoord dat bij het niet halen van een fatale termijn geen ingebrekestelling nodig is. Leverancier wil altijd de mogelijkheid hebben om een eventueel gebrek te herstellen. Daarnaast is dit al in de wet geregeld. Bent u zodoende bereid om de zin: "Ingrekestelling is niet nodig wanneer voor de nakoming een Fatale termijn geldt of indien uit een mededeling dan wel de houding van de andere partij moet worden afgeleid dat deze in de nakoming van haar verplichting zal tekortschieten" te schrappen? Zo nee, kunt u aangeven waarom u dit proportioneel vindt?</p> <p>26.3: Onder "Vergoeding" in de ARBIT wordt verstaan de totale opdrachtwaarde. Daarom is de aansprakelijkheid op grond van dit artikel een stuk hoger dan het oorspronkelijke GIBIT artikel. Kunt u bevestigen dat u doelt op de jaarlijkse vergoeding (Jaarvergoeding)? Daarnaast is in de GIBIT een jaarlijkse beperking opgenomen. Kunt u die ook hier toevoegen? Wij stellen een beperking voor van 4 maal de jaarlijkse vergoeding.</p> | <p>maximaal bedrag genoemd is, is daarmee niet relevant. De limitering is in dit geval niet opgenomen als waarde maar als situatie waarin een niet gemaximeerde aansprakelijkheid van toepassing is. Voorts wijzen wij u op de toelichting van het genoemde artikel in de ARBIT 2022:</p> <p>"Lid 4</p> <p>De onder d opgenomen uitzondering heeft betrekking op schade als gevolg van het schenden van wet- en regelgeving op het terrein van het beschermen van persoonsgegevens. Het beschermen van natuurlijke personen bij het verwerken van persoonsgegevens is een grondrecht. Schending van dit grondrecht kan leiden tot ernstige schade bij natuurlijke personen. Door snelle technologische ontwikkelingen en globalisering zijn de afgelopen periode nieuwe uitdagingen voor het beschermen van persoonsgegevens ontstaan. De mate waarin persoonsgegevens worden verzameld en gedeeld, is significant toegenomen. Met de Europese Algemene verordening gegevensbescherming (AVG) is in 2018 daarom een krachtiger beschermingsregime geïntroduceerd.</p> <p>De krachtiger bescherming van persoonsgegevens heeft geleid tot een substantiële toename van de financiële risico's van het verwerken van persoonsgegevens. Niet alleen omdat de toezichthouder veel hogere boetes kan opleggen, maar ook vanwege de toegenomen kosten die zijn gemoeid met het vergoeden, voorkomen en beperken van door betrokkenen te lijden schade.</p> |
|--|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|

|                         |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                         |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                            |
|-------------------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
|                         | <p>26.4: zie de eerder gestelde vraag waar geen antwoord op is gegeven: "Onbepaalde aansprakelijkheid is voor leveranciers niet verzekeraar en derhalve een groot risico voor leveranciers. Tevens schrijft Voorschrift 3.9 D Gids Proportionaliteit voor dat de aansprakelijkheid gelimiteerd moet worden. Bent u derhalve bereid deze bepaling te laten vervallen? Zo nee, bent u dan bereid een aparte, hoge cap overeen te komen voor aanspraken in verband met schending van IE-rechten als bedoeld in artikel 17 GIBIT en door Toezichthoudende autoriteiten opgelegde boetes zoals bedoeld in dit artikel? We stellen een bedrag voor van € 2.000.000 per jaar." Het is voor Leverancier erg belangrijk dat u antwoord geeft op deze vraag."</p> | <p>Voor het verdelen van aansprakelijkheid voor privacyschendingen is in de ARBIT aansluiting gezocht bij de aansprakelijkheidsverdeling in de AVG. Kort gezegd komt dit neer op toedeling volgens het adagium 'de vervuiler betaalt'. Een verwerkingsverantwoordelijke is aansprakelijk tenzij de verwerker niet heeft voldaan aan de specifiek tot verwerkers gerichte verplichtingen van de AVG/Richtlijn gegevensbescherming politie en justitie, of buiten, dan wel in strijd met, de rechtmatige instructies van de verwerkingsverantwoordelijke heeft gehandeld (doorgaans vastgelegd in een verwerkersovereenkomst).</p> <p>Maximeren van aansprakelijkheid van verwerkers zou afbreuk doen aan het met de AVG beoogde doeltreffende, evenredige en afschrikkende sanctioneren van onrechtmatige verwerking van persoonsgegevens. Mede daarom bepaalt lid 4 dat de in de leden 2 en 3 opgenomen beperkingen van aansprakelijkheid komen te vervallen bij schade door privacyschending.</p> <p>Tot slot is ter verduidelijking uitdrukkelijk bepaald dat het begrip schade mede door de toezichthouder opgelegde boetes omvat."</p> |
| Vervolg vraag op NVI 86 | <p>Leverancier vindt dit wel een relevant onderwerp. Ondanks dat u geen nadere overeenkomsten sluit, is er wel sprake van een gezamenlijke inkoopconstructie, waardoor de totale aansprakelijkheid in geen verhouding staat tot de contractwaarde van een individueel deelnemende gemeente in het geval zij een rechtstreeks contract met de Leverancier was aangegaan. Wij willen</p>                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                  | <p>Zie het antwoord op vraag 1 van deze Nota.</p>                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                          |

|                                        |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                       |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                        |
|----------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
|                                        | u derhalve nogmaals verzoeken de aansprakelijkheid drastisch te verlagen en/of onderscheid te maken in de aansprakelijkheid per deelnemende gemeente aan uw RID inkoopconstructie.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                    |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                        |
| Nvl verzoek extra vragenronde          | Naar aanleiding van de eerste vragenronde heeft Leverancier nog veel vragen. Op een groot aantal vragen van Leverancier is geen inhoudelijk antwoord gegeven, waaronder, maar niet beperkt tot, de rechtsverhoudingen, aansprakelijkheid en de manier van leveren van licenties. Nu dit voor Leverancier cruciale punten zijn verzoekt Leverancier u om een extra, noodzakelijke vragenronde in te lasten. Volgens Leverancier is hier in de planning ook ruimte voor. Een extra vragenronde kan voorkomen dat na gunning onduidelijkheid bestaat over de uitleg van de stukken.                                                                                                                                      | Opdrachtgever is hier niet toe bereid. Hoewel er inderdaad nog onduidelijkheden bestonden, is dat wat Opdrachtgever exact de reden om een tweede vragenronde te organiseren. Daarnaast is Opdrachtgever van mening dat er met de in deze tweede nota van inlichtingen voldoende helderheid geschept op de onderdelen zoals door vraagsteller aangehaald. Ook deelt Opdrachtgever uw mening niet dat de planning hier voldoende ruimte voor zou bieden. |
| Nieuw voorstel aansprakelijkheid Nvl 1 | De door u aangegeven beperking van aansprakelijkheid uit de ARBIT wijkt ten nadele af van artikel 13 van de GIBIT.<br>In de GIBIT is een beperking van aansprakelijkheid per gebeurtenis en per jaar opgenomen. Echter, in de ARBIT is slechts een beperking per gebeurtenis opgenomen. Aangezien er gedurende de looptijd van de overeenkomst een onbeperkt aantal gebeurtenissen kunnen plaatsvinden, is er in feite sprake van een onbeperkte aansprakelijkheid. Een onbeperkte aansprakelijkheid van opdrachtnemer is gelet op de bedrijfsbelangen van opdrachtnemer een te groot risico, staat niet in verhouding tot de opdracht en is onverzekerbaar.<br>Daarnaast is de aansprakelijkheid in de GIBIT beperkt | Opdrachtgever had geenszins de bedoeling de aansprakelijkheid te verzwaren, het had een tegemoetkoming moeten zijn. Opdrachtgever vervangt in dit geval 'vergoeding' voor 'jaarvergoeding' en maximeert het tot twee (2) gebeurtenissen per jaar.                                                                                                                                                                                                      |

|  |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                              |  |
|--|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--|
|  | <p>tot 10 x de jaarvergoeding per gebeurtenis en in de ARBIT tot 4 x de hoogte van de vergoeding (= 24 x de jaarvergoeding) per gebeurtenis.</p> <p>Dit kan niet uw bedoeling zijn. De (concept) overeenkomst is juist bedoeld om de GIBIT proportioneel toe te passen door bepaalde waarborgen, aansprakelijkheden of verantwoordelijkheden van leveranciers te nuanceren. We verzoeken u nogmaals de aansprakelijkheid proportioneel toe te passen conform ons voorstel, vragen 163 t/m 169.</p> <p>Omwille van het belang voor alle inschrijvers verzoeken wij u het antwoord en de definitieve clausules rondom de aansprakelijkheid vooruitlopend op de tweede nota van inlichtingen te publiceren.</p> |  |
|--|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--|