

NOTA VAN INLICHTINGEN II

Ref. nr.	Label	Onderwerp	Vraag	Antwoord
1	Juridisch	Overeenkomst - art 4 lid 1	De verlenging is nu als een eenzijdige optie voor de opdrachtgever geformuleerd, terwijl beide partijen gezamenlijk hun samenwerking moeten kunnen evalueren en besluiten tot verlenging: (a) Waarom meent de opdrachtgever dat het redelijk is om uitsluitend eenzijdig tot verlenging te kunnen besluiten? (b) Is de opdrachtgever bereid om het besluit tot verlenging in gezamenlijk overleg en besluitvorming te doen?	Aanbestedende dienst heeft vooraf de eventuele implicaties van deze bepaling voor de opdrachtnemer zorgvuldig afgewogen en heeft besloten om artikel 4.1 op te nemen vanwege de benodigde bedrijfszekerheid. Opdrachtgever wenst een opdrachtnemer te contracteren die als betrouwbare en langdurige contractpartij kan fungeren.
2	Juridisch	Overeenkomst - art 7 lid 3	Anders dan de opdrachtgever in Nv11-23 stelt is de geheimhoudingsbepaling in artikel 7 lid 3 niet beperkter dan de bepaling in de inkoopvoorwaarden. De geheimhoudingsbepaling is te algemeen en te ruim geformuleerd. Er wordt geen onderscheid gemaakt in soorten van informatie of gegevens. Op deze wijze zou elk deel van de informatie volstrekt vertrouwelijk moeten worden behandeld. Dat is praktisch onuitvoerbaar en daarmee risicovol voor delen van informatie waarvoor vertrouwelijkheid wel van het hoogste belang is. De opdrachtgever dient te specificeren voor welke informatie dat geldt. Daarbij kan het beste worden aangesloten bij de definitie van bedrijfsgeheim volgens de Wet bescherming bedrijfsgeheimen volgende de Richtlijn EU 2016/943 (artikel 2 lid 1), namelijk de informatie die a) geheim is in die zin dat zij, in haar geheel dan wel in de juiste samenstelling en ordening van haar bestanddelen, niet algemeen bekend is bij of gemakkelijk toegankelijk is voor personen binnen de kringen die zich gewoonlijk bezighouden met de desbetreffende soort informatie, b) de informatie bezit handelswaarde omdat zij geheim is, en c) de informatie is door de persoon die rechtmatig daarover beschikt onderworpen aan redelijke maatregelen, gezien de omstandigheden, om deze geheim te houden. Daarnaast is er een onredelijke hoge boete van € 10.000,- gesteld voor elke overtreding van deze bepaling, terwijl onvoldoende duidelijk is hoe een opdrachtnemer hieraan moet voldoen. De opdrachtnemer kan op deze wijze deze bepaling niet doorleggen naar haar werknemers of hulppersonen. (a) Welk belang heeft de opdrachtgever bij deze geheimhoudingsbepaling en waarom meent de opdrachtgever dat deze regeling redelijk en concreet is? (b) Kan de opdrachtgever specificeren en aanduiden welke gegevens werkelijk strikt vertrouwelijk zijn? (c) Is de opdrachtgever bereid om de boete te laten vervallen zonder daarmee zijn aanspraak op schadevergoeding te laten vervallen of om de boete te verlagen tot € 2.500,-?	Het bedrijfsproces van Opdrachtgever kenmerkt zich niet door het bezit van handelsgeheimen zoals inschrijver aangeeft, maar de opleiding van minderjarige scholieren. De onderhavige opdracht richt zich op de inbraakbeveiligingsinstallaties en brandmeldinstallaties. Het risico van de schending van geheimhouding door opdrachtnemer ligt dus niet bij een bedrijfsgeheim, maar bij het schenden van de AVG, het beschermen van de privacy van de werknemers, de kinderen en de codes van de inbraakinstallaties. Bij deze inbreken kan er niet gesproken worden over een handelswaarde. Opdrachtgever is op zoek naar een opdrachtnemer die deze risico's serieus neemt, een eventuele boete van de Autoriteit Persoonsgegevens kan immers meerdere tonnen bedragen. Om artikel 7 lid 1 te verduidelijken zal opdrachtgever deze wijzigen in: Opdrachtnemer verplicht zich al hetgeen hem bij de uitvoering van deze overeenkomst ter kennis komt dat betrekking heeft op de verstrekte technische gegevens (waaronder de installateurscodes of toegangsgegevens), gegevens met een handelswaarde omdat zij geheim is, persoonsgegevens en/of de privacy van Opdrachtgever en derden (waaronder medewerkers, scholieren en bezoekers van de locaties) en waarvan hij het vertrouwelijke karakter kent of redelijkerwijs kan vermoeden, op generlei wijze bekend te maken, behalve voor zover dat voor de uitvoering van deze overeenkomst noodzakelijk is of enig wettelijk voorschrift of uitspraak van de rechter hem tot bekendmaking verplicht.
3	Juridisch	Overeenkomst - art 11 lid 2	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. 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 is opgenomen in artikel 11 lid 1 van de overeenkomst? (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?	Artikel 11.2 geeft juist aan dat Opdrachtnemer vrijwaring ontvangt voor schade die hoger zijn dan de bedragen uit artikel 11.1. De aansprakelijkheid voor derden voor de Opdrachtnemer wordt dus beperkt tot € 1.000.000,- per gebeurtenis en maximaal € 2.000.000,- per jaar, tenzij er sprake is van een van de redenen uit artikel 11.3.
4	Juridisch	Overeenkomst - art 14 lid 4	Het is niet redelijk dat de opdrachtnemer geen gebruik mag maken van zijn wettelijke rechten tot opschorting en retentie. De opdrachtnemer kan die rechten alleen toepassen in geval van verzuim van de opdrachtgever. Op deze wijze kan de opdrachtgever zonder directe consequentie toerekenbaar tekortschieten, terwijl de opdrachtnemer dan toch aan zijn verplichtingen moet blijven voldoen. Als de opdrachtgever wenst dat de opdrachtnemer geen gebruik maakt van enig opschortingsrecht dan kan de opdrachtgever dat voorkomen door aan zijn verplichtingen jegens de opdrachtnemer te voldoen. (a) Waarom meent de opdrachtgever dat het redelijk is om de opdrachtnemer zijn opschortingsrechten te onttrekken in situaties waarin de opdrachtgever zelf in verzuim is? (b) Is de opdrachtgever bereid om deze bepaling te laten vervallen of die niet van toepassing te verklaren voor betalingsachterstanden van de opdrachtgever?	Indien partijen in discussie zijn over een factuur of de dienstverlening dan dienen zij in onderling overleg tot overeenstemming te komen. De Opdrachtgever heeft in het verleden ook altijd naar eer en geweten gehandeld bij discussies over verrichte werkzaamheden. Het is voor de bedrijfsvoering van de scholen en de Onderwijsinspectie onacceptabel dat Opdrachtnemer het retentierecht uitoefent om bijvoorbeeld vanwege één discutabele factuur de studenten tijdens een examenperiode de toegang tot de school te onttrekken.
5	Juridisch	Algemene inkoopvoorwaarde - art 28.2	Het is in de huidige mondiale marktomstandigheden, waaronder begrepen het militair conflict in Oost-Europa, niet redelijk dat de beschikbaarheid van grondstoffen en (half-)fabricaten, vertraagde leveringen en extreme energieprijstijgingen niet als overmacht worden aangemerkt. De opdrachtnemer heeft namelijk geen mogelijkheden om invloed uit te oefenen op de mondiale grondstoffen- en energiemarkt. Ook in de jurisprudentie wordt onderkend dat dit voor de opdrachtnemer niet voorzienbaar is. 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?	Er wordt van de inschrijver niet gevraagd om een inschatting te maken van grote projectmatige werkzaamheden of vervangingen over vier jaar waar de grondstoffen- en energiemarkt een groot effect op kan hebben. Deze opdracht heeft enkel betrekking op het onderhoud en beheer van de installaties die zijn genoemd in het Prijzenblad, het grootste onderdeel van de kosten bestaan uit arbeidsuren en een kleiner onderdeel uit klein onderhoudsmateriaal. Ieder jaar heeft de opdrachtnemer de mogelijkheid om de opdrachtwaarde te indexeren conform CAO-lonen en de PPI (producentenprijsindex) om eventuele stijgingen te verwerken.
6	Juridisch	Algemene inkoopvoorwaarde - art 32.2	Het is niet redelijk dat de opdrachtgever de overeenkomst per direct kan beëindigen zonder opzegtermijn en dan tevens de opdrachtnemer het recht ontzeggen op vergoeding gederfde winst en opslagen en vergoedingen voor reeds aangegane verplichtingen. Indien de opdrachtgever voor beëindiging besluit door omstandigheden die voor zijn rekening komen, dient hij de opdrachtnemer daarvoor te compenseren. De opdrachtnemer heeft immers recht op dezelfde financiële voordelen als de overeenkomst niet was beëindigd: (a) Waarom meent de opdrachtgever dat het redelijk is om de overeenkomst zonder meer te kunnen beëindigen en de opdrachtnemer daar geen redelijke vergoeding voor verschuldigd te zijn? (b) Is de opdrachtgever bereid om deze bepaling te laten vervallen?	Artikel 12 van de concept-overeenkomst heeft betrekking op de eventuele ontbinding van de overeenkomst. Artikelen van de overeenkomst staan hoger in rangorde dan de artikelen uit de algemene voorwaarden.
7	Juridisch	Algemene inkoopvoorwaarde - art 30.1	In het kader van regulier onderhoud heeft de opdrachtnemer de verplichting om de betreffende onderdelen op het overeengekomen kwaliteitsniveau te houden. Daarvoor kan de opdrachtnemer een planning afspreken met de opdrachtgever, maar die data zijn geen fatale termijnen. Kortingen hierop zijn dan ook niet redelijk. 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. Daarnaast is de korting ook buitenproportioneel in verhouding tot de aard en omvang van de werkzaamheden. Zeker nu daar geen redelijke beperking aan wordt gesteld en de opdrachtgever deze bepaling eenzijdig aan de opdrachtnemer oplegt. (a) Is de opdrachtgever bereid om deze bepaling buiten toepassing te laten? (b) Is de opdrachtgever bereid om de korting dan te stellen op 0,05% per dag nadat de opdrachtnemer na een in schriftelijke aanmaning gestelde redelijke termijn de werkzaamheden niet heeft uitgevoerd? (c) Is de opdrachtgever bereid om de totale korting te limiteren tot 5% van de aanneemsom?	Een tijdig en zorgvuldig uitgevoerde onderhoudsbeurt of inspectie kan er voor zorgen dat calamiteiten kunnen worden voorkomen. Een niet-uitgevoerde onderhoudsbeurt of inspectieronde kan ook negatieve gevolgen hebben bij verzekeringskwesties. Daarom is het van belang dat de zorgvuldige planning van Opdrachtnemer ook nagekomen wordt. Het programma van eisen is van hogere rangorde dan de algemene voorwaarden. In het programma van eisen is in paragraaf 4.5 het volgende hierover opgenomen: Voor elke niet uitgevoerde onderhoudsbeurt, ten gevolge van nalatigheid van de Opdrachtnemer, zal een korting op de aanneemsom worden toegepast waarvan het bedrag zal worden vastgesteld op basis van de in de gespecificeerde inschrijfbegroting vermelde bedragen.
8	Inhoud	bewijsmiddel	U vraagt als bewijsmiddel om kopieën van de polisbladen van de aansprakelijkheidsverzekering te overleggen. Wij beschikken over een verzekeringscertificaat waarin alle relevante gegevens zijn opgenomen. Gaat u akkoord met overlegging van het verzekeringscertificaat?	Dit is akkoord.

9	Inhoud	bewijsmiddel	U vraagt als bewijsmiddel om een verklaring bij de faillissementsgriffie van de Rechtbank dat het bedrijf niet failliet is dan wel in staat van surseance is. Hiervoor in de plaats is de Gedragsverklaring Aanbesteden gekomen. Volstaat u met het toezenden van de Gedragsverklaring Aanbesteden?	De Gedragsverklaring Aanbesteden toont alleen aan of er bezwaren zijn tegen betrokkenen in verband met eerdere inschrijvingen op overheidsopdrachten, speciale-sectoropdrachten, concessieovereenkomsten voor openbare werken of prijsvragen. Dit geeft geen beeld van de huidige situatie. Conform pagina 24 van de inschrijvingsleidraad hoeft de inschrijver bij de inschrijving voor de verklaring omtrent de financiële draagkracht alleen de UEA in te vullen en te ondertekenen, de Quick Ratio aan te geven en aan te geven als er überhaupt gebruik is gemaakt van de NOW subsidies of deze nog terug betaald moeten worden. Opdrachtgever zal voorafgaand aan de gunning het centraal insolventieregister controleren, de eis voor de verklaring van non-failliet kan hiermee komen te vervallen.
10	Inhoud	Topdesk	NVI 1 vraag 5: We ontvangen meldingen vanuit Topdesk per email. Mogen wij de oplossing per email terugkoppelen?	Dit is akkoord. Wanneer er een melding wordt aangemaakt in TOPdesk dan ontvangt opdrachtnemer hier een e-mail van. Opdrachtnemer kan de werkbom, conform de bepalingen in de inkoopdocumenten, in de e-mailketen van TOPdesk versturen, de datum op de werkbom is dan geldend.
11	Inhoud	Componenten	NVI 1 vraag 6: Hoe gaan wij om met de verschillen tussen de aanname en de werkelijke componenten op locatie?	Indien mogelijk zijn de aantallen in het prijzenblad weergegeven. Indien dit niet het geval is dan dient Inschrijver op basis van de omvang van het gebouw en zijn ervaring als professionele partij de aantallen in te schatten bij scholen van dezelfde omvang. Indien in de praktijk blijkt dat de assets meer dan 5 jaar verschillen van de gegeven informatie in de assetlijst dan is dit reden tot verrekening (meer-/minderwerk).
12	Inhoud	Prijzenblad	In het prijzenblad staan 4 kolommen. Hoe willen jullie dat wij de prijzen bepalen qua indexatie? Dit aangezien de cijfers conform cao nu nog niet bekend zijn over de 4 jaren.	De PPI- en CAO-indexering conform de bepalingen uit de inschrijvingsleidraad kan bij het invullen van het prijzenblad buiten beschouwing gelaten worden omdat deze op dit moment nog niet bekend zijn. Jaarlijks mag er op 2 oktober geïndexeerd worden, de eerste indexatie is op 2 oktober 2024. Het is aan de expertise van de opdrachtnemer of de kosten voor het preventieve onderhoud (exclusief indexatie) jaarlijks hetzelfde dienen te zijn of niet.
13	Inhoud	Kostenelementen	CAO is 1 van de elementen die de prijsindexatie bepaalt. Hoe gaan wij om met andere kostenelementen zoals brandstof- en materiaalkosten?	De totale indexering wordt opgebouwd door 70% CBS-regelingslonen en 30% producentprijzen waaronder ook de materiaalkosten vallen.
14	Inhoud	Draadloze componenten	Nvi 1 vraag 13. Wij maken de aanname dat alle systemen, indien niet specifiek beschreven, geen draadloze componenten bevatten. Klopt deze aanname?	Opdrachtgever heeft waar mogelijk de beschikbare informatie over de installaties gegeven. Opdrachtgever kan niet aangeven of alle systemen, indien niet specifiek beschreven, geen draadloze componenten bevatten.
15	Inhoud	UEA	Bij invulling van het UEA kwam ik er achter dat niet het juiste model UEA is toegevoegd. Wilt u zorgen dat alsnog het juiste model (van juli 2020) beschikbaar wordt gesteld?	Voor deze aanbesteding is gebruik gemaakt van de geïntegreerde UEA versie vanuit TenderNed. Deze versie kan afwijken van eerdere versies waarmee u gewend bent om mee te werken, maar de in de inkoopdocumenten opgenomen versie is wel de meest actuele versie.