

Ref. nr.	Label	Onderwerp	Vraag	Antwoord
116	Juridisch	Aansprakelijkheid	Nr. 63 Nota van Inlichtingen, artikel 12.1 overeenkomst In nr. 63 van de Nota van Inlichtingen gaat u niet akkoord met de door ons voorgestelde aansprakelijkheidsbeperking die gebruikelijk is in onze branche. In artikel 12.1 van de overeenkomst is de aansprakelijkheid van opdrachtnemer beperkt tot driemaal de overeengekomen opdrachtwaarde (derhalve driemaal het honorarium voor de totale opdracht over de contractperiode van (minimaal) 4 jaar). In onze branche is het daarentegen gebruikelijk dat de aansprakelijkheid wordt beperkt tot driemaal de overeengekomen opdrachtwaarde over het laatste kalenderjaar. In de AMvB (Aanbestedingsbesluit) bij de Aanbestedingswet is de Gids Proportionaliteit (zie https://www.pianoo.nl/sites/default/files/media/documents/2021-10/gids_proportionaliteit_3e_herziening-januari2022.pdf) voor u als aanbestede dienst als verplicht te volgen richtsnoer aangewezen. Wij wijzen in dit kader op Voorschrift 3.9 D van de Gids Proportionaliteit. Citatie: “Bij de beoordeling welke limitering van de aansprakelijkheid proportioneel is slaat de aanbestedende dienst in ieder geval acht op: • (...) • de gebruikelijke aansprakelijkheidseis in de betreffende branche of voor de betreffende opdracht naar aard en omvang. (...) Hierbij kan gekeken worden naar de bepalingen in de in die branche gebruikelijke contracten (...).” In het kader van de hierboven geciteerde tekst - in het bijzonder de zinsnede inzake het branchegebruik - verwijzen wij u naar het Model Algemene Voorwaarden van de NBA dat bedoeld is voor de grote accountantskantoren, welk Model voorziet in de gebruikelijke aansprakelijkheidsbeperking van 3 maal het jaarhonorarium bij controle opdrachten (zie: https://www.nba.nl/globalassets/tools-en-voorbeelden/model-algemene-voorwaarden/6-model-av-variant-2-nl.doc). Als gerenommeerd accountantskantoor hanteren wij het beleid om de richtlijnen van de NBA te allen tijde te volgen. Hiermee wordt ook voorkomen dat er wordt geconcurrereerd op juridische contractvoorwaarden in plaats van op prijs/kwaliteit verhouding. Naar onze mening is het voor u van cruciaal belang om inschrijvingen te ontvangen van alle relevante partijen. Wij verzoeken u op grond van het voorgaande om alsnog akkoord te gaan met het vervangen van artikel 12.1 van de overeenkomst door onderstaande branchegebruikelijke bepaling. Kunt u hiermee akkoord gaan? “In afwijking van artikel 22.3 van de Inkoopvoorwaarden van de gemeente Heerenveen geldt het volgende. De totale aansprakelijkheid van opdrachtnemer is beperkt tot maximaal driemaal het bedrag van het honorarium dat opdrachtgever heeft betaald en/of nog verschuldigd is voor de onder de opdracht verrichte specifieke werkzaamheden waaruit de fouten voortvloeien. Indien de opdracht een langere doorlooptijd heeft dan twaalf maanden, dan is de totale aansprakelijkheid in het kader van de opdracht beperkt tot maximaal driemaal het bedrag van het honorarium dat opdrachtgever aan opdrachtnemer heeft betaald en/of nog verschuldigd is over de laatste twaalf maanden voor de onder de opdracht verrichte specifieke werkzaamheden waaruit de fouten voortvloeien.”	Dit is niet akkoord.

			Nr. 58 Nota van Inlichtingen, artikel 22.4 inkoopvoorwaarden Artikel 22.4 van de inkoopvoorwaarden regelt een vrijwaring ten nadele van opdrachtnemer. In nr. 58 van de Nota van Inlichtingen geeft u aan niet bereid te zijn deze vrijwaringen buiten toepassing te laten verklaren dan wel te beperken. Wij kunnen deze vrijwaring echter niet accepteren. De accountant heeft uiteraard een vaktechnische verantwoordelijkheid als het gaat om zijn werkzaamheden. In dat kader is in de wet en daaruit voortvloeiende jurisprudentie reeds een vangnet opgenomen ten aanzien van de aansprakelijkheid van de accountant voor zijn beroepsfouten jegens de opdrachtgever en jegens derden. Het vrijwaren van de opdrachtgever voor aanspraken van derden gaat echter verder en is in strijd met hetgeen in onze beroepsgroep gebruikelijk is (nota bene is de vrijwaring in artikel 22.4 niet beperkt tot beroepsfouten/toerekenbare tekortkomingen van de accountant). Het afgeven van een vrijwaring voor claims van derden is bijzonder ongebruikelijk in onze branche. Het risico dat op deze manier bij de opdrachtnemer wordt neergelegd is disproportioneel, zoals is bepaald in Voorschrift 3.9 A van de van de Gids Proportionaliteit die door het Ministerie van Economische Zaken, Landbouw en Innovatie is uitgebracht. In de AMvB (Aanbestedingsbesluit) bij de Aanbestedingswet is de Gids Proportionaliteit voor u als aanbestede dienst als verplicht te volgen richtsnoer aangewezen. Wij verzoeken u dan ook in de overeenkomst op te nemen dat artikel 22.4 van de inkoopvoorwaarden niet van toepassing is, kunt u hiermee akkoord gaan? Mocht u dit verzoek niet honoreren, kunt u dan bevestigen dat (i) de contractueel overeengekomen aansprakelijkheidsbeperking ook ziet op de aansprakelijkheid die voortvloeit uit de vrijwaring en (ii) dat de vrijwaring uitsluitend van toepassing is indien sprake is van een toerekenbare tekortkoming van opdrachtnemer? Zonder deze bevestiging kunnen wij niet inschrijven op deze aanbesteding.	Gemeente gaat akkoord met voorstel genoemd in (i). Gemeente ook akkoord met voorstel zoals genoemd in (ii).
117	Juridisch	Vrijwaring		
118	Contract	Bijlage 10 Holding-verklaring	"Het is namens inschrijver niet mogelijk een dergelijke Holding verklaring af te geven. Wat is de overweging van opdrachtgever om een dergelijke verklaring te vragen? De zekerheden in een Holding verklaring voor opdrachtgever worden reeds verkregen door de aansprakelijkheidsverzekering van inschrijver. Indien gewenst kan inschrijver inzage geven in de premiebetaling van deze verzekering."	Indien de holdingstructuur voor uw onderneming van toepassing is, ziet de holdingverklaring toe op de draagkracht van de holding als dochteronderneming en bereid is om verplichtingen na te komen die voortvloeien uit de overeenkomst alsmede garant te staan voor schulden van de dochteronderneming. Hierin verklaart tekenbevoegde van de holding bereid te zijn om garant te staan en zich aansprakelijk te stellen voor verplichtingen, aangegaan door de dochteronderneming (conform art. 2:403 BW).
119	Juridisch	"Algemene voorwaarden Inkoop diensten gemeente Heerenveen 2022 - art. 4.3 (vraag 105 NvI)"	Inschrijver merkt op dat artikel 4.3 niet wordt genoemd als vervallen artikel. Inschrijver benadrukt graag wederom dat de auditdiensten van Opdrachtnemer niet voor beoordeling vatbaar zijn. Een beoordeling van de auditdiensten in het kader van een statutaire audit belemmert de onafhankelijkheid van de accountant bij de dienstverlening omdat hiermee een formele invloed op de dienstverlening uitgeoefend kan worden. Inschrijver verzoekt de gemeente om die reden nogmaals artikel 4.3 buiten toepassing te verklaren nu dit een strijd oplevert met de verplichte onafhankelijkheid van de accountant en daarmee met de beroepsregels die van toepassing zijn op de accountant. Kunt u hiermee instemmen? Zo nee, kunt u dan uitleggen waarom niet en waarom artikel 4.3 volgens de gemeente benodigd is in het kader van auditdiensten?	Dit is akkoord.
120	Juridisch	"Vraag 93 NvI Algemene voorwaarden Inkoop diensten gemeente Heerenveen 2022 - art. 22.9"	Inschrijver stelt graag voor de vrijwaring te beperken aan de hand van de aansprakelijkheidsbeperking zoals opgenomen in artikel 22 van deze voorwaarden nu de vrijwaring erg ver strekt. Het artikel zal dan als volgt komen te luiden: "Indien er als gevolg van een toerekenbare tekortkoming van Opdrachtnemer, of een aan Opdrachtnemer toerekenbaar gedragen en nalaten, aan Opdrachtgever door een overheidstoezichthouder een boete wordt opgelegd, welke boete rechtstreeks verband houdt met voornoemde tekortkoming, gedragen of nalaten, vrijwaart Opdrachtnemer Opdrachtgever voor (dat deel van) die boete. De vrijwaring geldt niet voor zover de boete (mede) verband houdt met gedrag van Opdrachtgever zelf. Op deze vrijwaring is de in artikel 10.3 genoemde beperking van aansprakelijkheid van toepassing." Kunt u hiermee instemmen? Zo nee, waarom niet?	Niet akkoord. Dit artikel ziet enkel op toerekenbaar handelen van Opdrachtnemer en ligt derhalve binnen haar invloed en risicosfeer.