

Algemene Voorwaarden

Wijzigingen en aanvullingen op de DNR 2011 Gemeente Zaanstad

Het college van burgemeester en wethouders van gemeente Zaanstad

Gelet op artikel 160, eerste lid, onder e van de Gemeentewet,

Overwegende:

- dat op opdrachten voor leveringen en diensten altijd de Algemene Inkoopvoorwaarden Diensten en Leveringen Gemeente Zaanstad 2018 (hierna: de inkoopvoorwaarden) van toepassing worden verklaard;
- dat deze inkoopvoorwaarden minder geschikt zijn om van toepassing te verklaren op opdrachten voor architect-, ingenieur- en adviseur-diensten, omdat ze onder andere niet voorzien in een goede regeling van het auteursrecht; bijvoorbeeld over het openbaar maken en verveelvoudigen van het ontwerp en het recht op herhaling van het advies of ontwerp;
- dat architecten, ingenieurs en adviseurs de inkoopvoorwaarden daarom vaak niet kunnen of willen accepteren en in plaats daarvan De Nieuwe Regeling 2011, rechtsverhouding opdrachtgever – architect, ingenieur en adviseur (hierna: DNR 2011) van toepassing willen verklaren;
- dat DNR 2011 echter contractvoorwaarden zijn die eenzijdig door de brancheverenigingen van bovengenoemde opdrachtnemers zijn opgesteld en in het voordeel van die opdrachtnemers zijn geschreven;
- dat het daarom noodzakelijk is bij het toepassen van DNR 2011 aanvullende voorwaarden te hanteren die de rechtsverhouding tussen de gemeente en opdrachtnemer evenwichtiger regelen en de risico's voor de gemeente beperken;

Besluiten:

De wijzigingen en aanvullingen op de DNR 2011 Gemeente Zaanstad vast te stellen.

Wijzigingen en aanvullingen op de DNR 2011 Gemeente Zaanstad

Algemeen

De aanvullende voorwaarden moeten altijd in combinatie met De Nieuwe Regeling 2011 - rechtsverhouding opdrachtgever – architect, ingenieur en adviseur (hierna: DNR) worden gehanteerd en gelezen. Deze aanvullende voorwaarden zijn tevens gedeponeerd op 30 oktober 2020 onder Kamer van Koophandelnummer (KVK) 34367942, Gemeente Zaanstad, locatie gemeentehuis;

De aanvullingen op en/of wijzigingen van de DNR worden hierna weergegeven na vermelding van het betreffende artikel(lid) in de DNR.

In het geval van gewijzigde versies van de DNR zullen de hierna weergegeven aanvullingen en aanpassingen tevens van toepassing zijn op deze latere versies. Indien een verwijzing naar de betreffende artikelen niet meer juist is, dienen deze nieuwe voorwaarden zoveel mogelijk te worden gelezen met inachtneming van de hierna genoemde aanpassingen.

De algemene voorwaarden van de adviseur, architect of ingenieur onder welke benaming dan ook, zijn uitdrukkelijk niet van toepassing.

Wijzigingen per artikel in de DNR

Artikel 9 Aanpassingen van de opdracht

Aanvulling lid 3:

Leidt het overleg als bedoeld in lid 1 tot een aanpassing van de opdracht, dan handelen partijen overeenkomstig het bepaalde in hoofdstuk 2. ***Partijen hebben alsdan overleg of er aanleiding is om de advieskosten aan te passen.***

Artikel 11 Algemene verplichtingen van de adviseur

Aanvulling lid 1b:

is gehouden om alle gegevens van een opdrachtgever vertrouwelijk te houden, voor zover deze gegevens als vertrouwelijk aan de adviseur bekend zijn of voor zover de adviseur redelijkerwijze kan of behoort te weten dat deze gegevens vertrouwelijk zijn ***en niets daaromtrent openbaar maken zonder uitdrukkelijke schriftelijke toestemming van de opdrachtgever.***

Nieuw lid 1 c:

is niet gerechtigd gegevens van de opdrachtgever, waaronder begrepen persoonsgegevens en bedrijfsgegevens welke hij in het kader van deze overeenkomst onder zich krijgt, op enigerlei wijze geheel of gedeeltelijk voor een ander doel te (doen) gebruiken dan voor uitvoering van de overeenkomst, behoudens wettelijke verplichtingen.

Nieuw lid 1 d:

In geval van overtreding van het bepaalde in de voornoemde leden 1 a tot en met c verbeurt adviseur zonder nadere ingebrekestelling aan de opdrachtgever een

onmiddellijk opeisbare boete van € 50.000,- per gebeurtenis, onverminderd het recht van de opdrachtgever op volledige schadevergoeding. Deze verbeurde boete(s) dient/dienen te worden betaald binnen een termijn van één week nadat ze zijn verbeurd, welke termijn fataal is.

Aanvulling lid 5

De adviseur houdt de opdrachtgever op de hoogte van de uitvoering van de opdracht. De adviseur verstrekt alle inlichtingen naar beste vermogen, tijdig, ***al dan niet desgevraagd en op een zodanig tijdstip dat voor de opdrachtgever geen extra kosten ontstaan. Hieronder wordt in elk geval verstaan inlichtingen omtrent de voortgang van de uitvoering van de opdracht, veranderingen van wettelijke regelgeving, of veranderingen omtrent de financiële aspecten van de opdracht, de gevolgen te specificeren in kwalitatieve gevolgen, voorbereidings- en uitvoeringstijd, voorbereidings- en uitvoeringskosten van al dan niet noodzakelijke wijziging daarvan, alsmede inlichtingen omtrent overeenkomsten die de adviseur ter vervulling van de opdracht met derden heeft gesloten.***

Aanvulling lid 9:

De adviseur dient bij beëindiging van een opdracht ***de opdrachtgever in bezit te stellen van alle documenten die zijn opgesteld in het kader van de opdracht. Dit ter beoordeling van de opdrachtgever.***

Nieuw lid 14:

De adviseur vrijwaart de opdrachtgever tegen aanspraken van derden, die gerelateerd zijn aan de advieswerkzaamheden verricht uit hoofde van de opdracht aan de adviseur.

Nieuw lid 15:

De adviseur voldoet aan de duurzaamheidsverplichtingen zoals overeengekomen met opdrachtgever en uitgevraagd in de aanbestedingsdocumenten en zal de opdracht zo veel mogelijk klimaatneutraal en circulair uitvoeren, waarbij gedacht kan worden aan energie beperkende maatregelen en het beperken van afval en emissies in logistieke bewegingen.

Nieuw lid 16

De adviseur voldoet aan de social return on investment (SROI) verplichting zoals overeengekomen met opdrachtgever. De adviseur vult de SROI verplichting in volgens het geldende Uitvoeringsprotocol social return on investment Zaanstreek-Waterland. De SROI verplichting moet, net als alle andere contractuele verplichtingen, geheel nagekomen zijn vóór het einde van de opdracht. Heeft de adviseur aan het einde van de looptijd van de opdracht de SROI verplichting niet volledig ingevuld, , dan heeft de opdrachtgever van rechtswege een direct opeisbare

vordering op de adviseur ten bedrage van de openstaande SROI-verplichting. Dit bedrag kan door de opdrachtgever worden ingehouden op nog te betalen facturen aan de adviseur of op andere wijze ingevorderd worden.

Artikel 12 Algemene verplichtingen van de opdrachtgever

Lid 8 komt te vervallen

Artikel 14 Schadevergoeding

Vervanging van lid 1:

In het geval van een toerekenbare tekortkoming is de adviseur gehouden tot vergoeding van de door opdrachtgever dientengevolge geleden schade. Tevens is de adviseur dan aansprakelijk voor de kosten die andere bij het project betrokken adviseurs moeten maken, voortvloeiende uit zijn toerekenbare tekortkoming.

Leden 2, 6 en 7 komen te vervallen

Artikel 15 Omvang van de schadevergoeding

Titel van artikel 15 vervangen door “**Beroepsaansprakelijkheid en schade**”

Vervanging van lid 1:

De door de adviseur aan de opdrachtgever te vergoeden schade aangaande de beroepsaansprakelijkheid is beperkt tot maximaal € 1.000.000 (zegge: één miljoen euro) per gebeurtenis en maximaal € 2.500.000 (zegge: tweeëneenhalf miljoen euro) per jaar, tenzij hiervan in de overeenkomst is afgeweken.

De adviseur is voor eigen rekening en risico verantwoordelijk voor het afsluiten van een afdoende aansprakelijkheidsverzekering van alle aansprakelijkheden voortvloeiende uit de overeenkomst en de onderhavige voorwaarden, waaronder tenminste begrepen beroeps-, bedrijfs- en wettelijke aansprakelijkheden. Voor de bedrijfs- en wettelijke aansprakelijkheden wordt aangesloten bij de systematiek van het Burgerlijk Wetboek. In ieder geval dient de verzekering van adviseur de beroepsaansprakelijkheid behorende bij de opdracht te dekken, alsmede de in de branche van adviseur gebruikelijke dekking van overige aansprakelijkheden, zoals wettelijke aansprakelijkheden en/of claims van derden.

Lid 2

Komt te vervallen.

Lid 3

Komt te vervallen.

Artikel 16 Aansprakelijkheidsduur en vervaltermijnen

Lid 1 blijft staan.

Leden 2 t/m 8 komen te vervallen

Nieuwe bepaling artikel 18a : Boete

Lid 1 Indien niet binnen de overeengekomen, dan wel verlengde termijn, de volledige acceptatie van de door de adviseur krachtens de overeenkomst te verrichten prestaties heeft plaatsgevonden, dan wel acceptatie van een andere (vervangende) prestatie door de opdrachtgever heeft plaatsgevonden, kan de opdrachtgever de adviseur, na verloop van een daartoe gestelde termijn zonder rechterlijke tussenkomst, een boete vorderen van 0,5% van de door partijen in het kader van de opdracht reeds verschuldigde prijs, vermeerderd met BTW, voor elke dag dat de tekortkoming voortduurt, tot een maximum van 10% van die prijs. Indien nakoming, anders dan door overmacht, blijvend onmogelijk is geworden, is de boete onmiddellijk in haar geheel verschuldigd. Ook bij herhaaldelijke tekortkomingen in de naleving van de verplichtingen kan de opdrachtgever aanvullend een boete als bedoeld in dit artikel opleggen, zelfs als telkens na aanmaning de tekortkoming hersteld wordt.

Lid 2 De in het vorige artikellid genoemde boete komt de opdrachtgever toe, onverminderd alle andere rechten of vorderingen, daaronder mede begrepen:

- a) andere boetebedingen, waaronder mede begrepen boetes op geheimhouding/vertrouwelijkheid/beveiliging .***
- b) de vordering tot nakoming op grond van de overeenkomst;***
- c) het recht op (vervangende) schadevergoeding.***

Lid 3 De boete kan worden verrekend met de door de opdrachtgever verschuldigde betalingen, ongeacht of de vordering tot betaling op een derde is overgegaan.

Artikel 20 Gevolgen van vertraging of onderbreking van de opdracht

Aanvulling op lid 3

Komt als volgt te luiden:

De opdrachtgever is tevens verplicht de schade te vergoeden die de adviseur lijdt als gevolg van de onderbreking en/of de vertraging, onverminderd de gehoudenheid van de adviseur die schade zoveel mogelijk te beperken. ***Vertragingen veroorzaakt door beslissingen, vergunningverleningen of verlenen van ontheffingen van (overheids)instanties, die redelijkerwijs door de adviseur verwacht hadden kunnen worden, worden geacht tot het normale risico van de adviseur te behoren.***

Artikel 21 Wijze van opzeggen

Vervanging van de leden 1 en 2:

Opzegging van de opdracht kan alleen plaatsvinden met in achtneming van artikel 7:408 BW, waarbij de opzeggende partij een redelijke termijn in acht zal nemen.

Artikel 22 Limitatieve regeling opzeggingsgronden

Artikel 22 komt te vervallen

Artikel 24 Opzegging van de opdracht zonder grond

Artikel 24 komt te vervallen

Artikel 25 Gronden voor opzegging van de opdracht

Artikel 25 komt te vervallen.

Artikel 27 Toerekenbaar tekortkomen

Artikel 27 komt te vervallen. Hier is ontbinding mogelijk ipv opzegging

Art. 28 Overmacht

Artikel 28 komt te vervallen. Staat in het Burgerlijk Wetboek.

Artikel 28 wordt vervangen door:

Lid 1 Indien een van de partijen haar verplichtingen uit de overeenkomst als gevolg van een niet toerekenbare tekortkoming (overmacht) geheel of gedeeltelijk niet kan nakomen, wordt de uitvoering van de overeenkomst opgeschort voor de duur dat niet kan worden nagekomen, zonder dat partijen ten opzichte van elkaar tot schadevergoeding zijn verplicht.

Lid 2. Een beroep van de adviseur op een niet toerekenbare tekortkoming (overmacht) is in elk geval niet gerechtvaardigd in het geval van: (i) gebrek aan personeel, (ii) ziekte van personeel, (iii) vertraging in de aanlevering of ongeschiktheid van voor verrichten van de prestaties benodigde goederen, (iv) stakingen of werkonderbrekingen bij adviseur, (v) tekortkomingen van derden, (vi) liquiditeits- en/of solvabiliteitsproblemen aan de zijde van de adviseur of de door hem ingeschakelde derden; (vii) grondstoffentekort, (viii) transportproblemen.

Lid 3. Een partij heeft het recht om door middel van een aangetekende brief de overeenkomst met onmiddellijke ingang te ontbinden, indien (i) de andere partij gedurende een periode van minimaal 15 dagen niet toerekenbaar tekortschiet in de nakoming van de overeenkomst of (ii) zodra voor het verstrijken van deze termijn van 15 dagen redelijkerwijs komt vast te staan dat de periode waarin de tekortkoming niet aan de partij kan worden toegerekend minimaal 15 dagen zal aanhouden.

Artikel 29 Onvermogen

Art. 29 komt te vervallen en wordt vervangen door:

Onverminderd alle andere rechten en vorderingen van de opdrachtgever op basis van de wet of de overeenkomsten, mag de opdrachtgever de overeenkomst en alle daarmee samenhangende overeenkomsten door een schriftelijke verklaring zonder voorafgaande ingebrekestelling, zonder rechterlijke tussenkomst en zonder jegens de adviseur op enigerlei wijze schadeplichtig te worden, geheel of gedeeltelijk ontbinden, indien:

- a) ten aanzien van de adviseur faillissement is aangevraagd, de adviseur in staat van faillissement wordt verklaard of aan hem, al dan niet voorlopig, surseance van betaling wordt verleend of een aanvraag daartoe is gedaan;**
- b) een besluit wordt genomen en/of wordt overgegaan tot het aanbieden van een onderhands akkoord aan schuldeisers van de adviseur, ontbinding of liquidatie van de adviseur of het beëindigen van de bedrijfsactiviteiten van de adviseur, of de bedrijfsactiviteiten van de adviseur wezenlijk wijzigen;**
- c) door de adviseur of een van zijn werknemers of door hem ingeschakelde derden enig voordeel is of wordt aangeboden of verschaft aan een persoon die deel uitmaakt van een orgaan van de opdrachtgever of aan een van zijn werknemers of vertegenwoordigers;**
- d) de adviseur bij onherroepelijke rechterlijke uitspraak is veroordeeld wegens het plegen van een misdrijf of overtreding als bedoeld in het Wetboek van Strafrecht en/of de Wet op de Economische Delicten, de adviseur bij onherroepelijke (tucht)rechterlijke uitspraak is veroordeeld wegens het handelen in strijd met de (beroeps)gedragsregels van de adviseur, de adviseur in de uitoefening van zijn beroep of bedrijf een ernstige fout heeft begaan, de adviseur een aanvraag om een besluit of gunning van een opdracht is geweigerd naar aanleiding van een advies op grond van de Wet bevordering integriteitsbeoordeling door het openbaar bestuur ("Wet Bibob"), dan wel de**

adviseur anderszins de in het maatschappelijk verkeer geldende integriteitsnormen heeft geschonden;

- e) de adviseur haar onderneming staakt, of een derde, direct of indirect, zeggenschap verwerft over de adviseur of met de adviseur een juridische fusie aangaat;*
- f) de adviseur de vrije beschikking verliest over haar vermogen of een zodanig gedeelte daarvan, respectievelijk op een zodanige wijze dat naar het oordeel van de opdrachtgever tijdige en deugdelijke nakoming door de adviseur van de voor haar uit de Overeenkomst voortvloeiende verplichtingen in gevaar dreigt te komen;*
- g) de adviseur niet voldoet aan zijn verplichtingen voortvloeiend uit de wetgeving inzake de tewerkstelling van vreemdelingen (waaronder de Wav);*
- h) de adviseur niet of niet langer beschikt over de voor uitvoering van de overeenkomst noodzakelijke publiekrechtelijke toestemmingen, zoals vergunningen en ontheffingen;*
- i) de opdrachtgever, als gevolg van zwaarwegende publiekrechtelijke belemmeringen, waaronder, doch niet uitsluitend besluiten van andere overheden, niet langer in staat is haar verplichtingen uit hoofde van de overeenkomst na te komen;*
- j) er sprake is van een van een van de gronden als bepaald in art. 2.87 Aanbestedingswet 2012.*

Artikel 30 Wijziging rechts- of samenwerkingsvorm

Artikel 30 komt te vervallen (staat in ontbindingsbepaling art. 29),

Art 31 Overlijden

Lid 3 komt te vervallen.

Artikel 33 Betalingsverplichting na opzegging zonder grond door de opdrachtgever

Vervanging van artikel 33:

De opdrachtgever kan de overeenkomst te allen tijde zonder grond direct opzeggen. Heeft de opdrachtgever de overeenkomst zonder grond direct opgezegd, dan vergoedt hij aan de adviseur:

- a) de door de adviseur gemaakte kosten naar de stand van de werkzaamheden, en;*
- b) alle redelijkerwijs gemaakte kosten, voortvloeiend uit verplichtingen die de adviseur ten tijde van de opzegging reeds is aangegaan met het oog op de verdere vervulling van de opdracht, en;*
- c) 5% van het resterende deel van de opdrachtsom, tenzij in de overeenkomst een opzegtermijn is overeengekomen.*

Voor het overige is de opdrachtgever niet gehouden tot enige vergoeding van kosten en/ of schade voortvloeiend uit en/of samenhangend met de opzegging aan de adviseur.

Artikel 34 Rechten op het advies na opzegging zonder grond door de opdrachtgever

Artikel 34 komt te vervallen.

Artikel 35 Betalingsverplichting na opzegging zonder grond door de adviseur

Artikel 35 komt te vervallen: adviseur kan niet opzeggen anders dan op grond van art. 7:408 BW.

Artikel 36 Rechten op het advies na opzegging zonder grond door de adviseur

Vervanging van lid 1:

Heeft de opdrachtgever de opdracht opgezegd, dan heeft de opdrachtgever het recht zonder tussenkomst of toestemming van de adviseur diens advies te (laten) gebruiken, tenzij redelijke belangen van de adviseur zich daartegen verzetten.

Artikel 37 Betalingsverplichting na opzegging door de opdrachtgever op een grond gelegen bij de adviseur

Artikel 37 komt te vervallen

Artikel 38 Rechten op het advies na opzegging door de opdrachtgever op een grond gelegen bij de adviseur

Artikel 38 komt te vervallen.

Artikel 39 Betalingsverplichting na opzegging door de opdrachtgever op een grond gelegen bij de opdrachtgever

Artikel 39 komt te vervallen.

Artikel 40 Rechten op het advies na opzegging door de opdrachtgever op een grond gelegen bij de opdrachtgever

Artikel 40 komt te vervallen.

Artikel 41 Betalingsverplichting na opzegging door de adviseur op een grond gelegen bij de opdrachtgever.

Artikel 41 komt te vervallen.

Artikel 42 Rechten op het advies na opzegging door de adviseur op een grond gelegen bij de opdrachtgever

Artikel 42 komt te vervallen.

Artikel 43 Betalingsverplichting na opzegging door de adviseur op een grond gelegen bij de adviseur

Artikel 43 komt te vervallen

Artikel 44 Rechten op het advies na opzegging door de adviseur op een grond gelegen bij de adviseur.

Artikel 44 komt te vervallen.

.....

Artikel 45 Eigendom van documenten

Aanvulling op artikel 45:

De door de adviseur aan de opdrachtgever afgegeven documenten worden eigendom van de opdrachtgever en mogen **door opdrachtgever kosteloos en onbeperkt** voor het project worden gebruikt met inachtneming van de rechten die voortvloeien uit de wetgeving op het gebied van de intellectuele eigendom, nadat de opdrachtgever aan zijn financiële verplichtingen jegens de adviseur heeft voldaan.

Artikel 46 Rechten van de adviseur op het advies

Aanvulling op lid 3

Onverminderd het ter zake bepaalde in de Auteurswet 1912 **hebben zowel de adviseur als de opdrachtgever** het recht om van het uitwendige en inwendige van een naar **ontwerp van adviseur** verwezenlijkt object foto's of andere afbeeldingen te maken en deze te verveelvoudigen en openbaar te maken. **De adviseur heeft de toestemming van de opdrachtgever nodig** voor het openbaar maken van foto's of andere afbeeldingen die het inwendige van het object tonen na ingebruikneming. **Aan zijn toestemming kan de opdrachtgever voorwaarden stellen.**

Artikel 48 Recht van herhaling van het advies

Vervanging van lid 1:

De adviseur heeft enkel het recht zijn ontwerp bij herhaling uit te (laten) voeren indien hij hiervoor uitdrukkelijk schriftelijke toestemming heeft gekregen van de opdrachtgever. De opdrachtgever kan hieraan voorwaarden verbinden.

Leden 2 en 3 komen te vervallen.

Artikel 55 Advieskosten in geval van aanpassingen en wijzigingen

Vervanging van lid 1

Aanpassingen en wijzigingen in de opdracht en de advieskosten kunnen uitsluitend na een schriftelijke opdracht van de opdrachtgever plaatsvinden. Onder schriftelijke opdracht wordt tevens een bevestiging per e-mail van een bevoegd persoon verstaan. Aanpassing van de advieskosten geschiedt uitsluitend indien door de adviseur een volledige onderbouwing van de gewijzigde kosten aan de opdrachtgever overlegd wordt met vermelding van de gewijzigde hoeveelheden, tarieven per functie en per tijdseenheid (uur) en overige gewijzigde kosten inzichtelijk zijn gemaakt.

Lid 2 komt te vervallen.

Artikel 56 Factuur en betaling

Vervanging van lid 5:

Overschrijding van een betalingstermijn door de opdrachtgever of niet-betaling door de opdrachtgever op grond van vermoede onjuistheid van de factuur of vermoede ondeugdelijkheid van de daarop gefactureerde prestaties geeft de adviseur niet het recht zijn prestaties op te schorten, dan wel de overeenkomst te ontbinden. De opdrachtgever zal een dergelijk vermoeden zo spoedig mogelijk bij de adviseur melden.

Leden 7, 8 en 9 komen te vervallen.

Nieuw lid 11: Betaling van de factuur door de opdrachtgever houdt op geen enkele wijze afstand in van haar rechten en vorderingen uit hoofde van de overeenkomst.

Nieuw lid 12: De opdrachtgever is bij betaling van de door haar op grond van de overeenkomst aan de adviseur verschuldigde bedragen bevoegd tot verrekening van de door de adviseur op grond van de overeenkomst aan de opdrachtgever verschuldigde bedragen. De adviseur is niet bevoegd tot verrekening van de door hem op grond van de overeenkomst aan de opdrachtgever verschuldigde bedragen met de door de opdrachtgever aan de adviseur verschuldigde bedragen.

Art. 58 Geschillen

Vervanging van artikel 58:

Lid 1:

Verschillen van mening tussen Partijen zullen zoveel mogelijk langs minnelijke weg (bijvoorbeeld door middel van mediation) worden opgelost. Indien een verschil van mening niet langs minnelijke weg is opgelost, wordt geacht een geschil te bestaan.

Lid 2:

Alle geschillen, daaronder begrepen die welke door slechts één der Partijen als zodanig worden beschouwd, zullen in eerste instantie worden beslecht door de bevoegde rechter van de Rechtbank Noord-Holland, onverminderd het recht van de Gemeente Zaanstad om zich te wenden tot een andere op grond van de wet of verdrag bevoegde rechter.

Lid 3:

Het bepaalde in lid 2 van dit artikel laat onverlet de bevoegdheid van Partijen om bij overeenkomst een geschil aan arbitrage, mediation of een andere vorm van alternatieve geschilbeslechting te onderwerpen.

Dit besluit treedt in werking op de dag na die waarop het is bekendgemaakt.