

Afwijkingen van / aanvullingen op de toelichting bij ARVODI 2018

De toelichting bij de ARVODI wordt als volgt aangevuld.

Noot 1 (art. 15 Beveiliging m.u.v. 15.5)

De in deze bepalingen opgenomen verplichtingen voor Opdrachtnemer vloeien voort uit de genoemde maatregelen in de Kamerbrief "maatregelen naar aanleiding van beveiligingsincident Volkel".

Een van deze maatregelen is de verplichte verklaring omtrent het gedrag voor het Personeel van Opdrachtnemer dat de werkzaamheden bij Opdrachtgever uitvoert. De in artikel 15 lid 3 sub a onder 2 opgenomen eisen zien op het aanvraagformulier voor een verklaring omtrent het gedrag (in het bijzonder de onderdelen '*doel van de aanvraag*', '*specifiek screeningsprofiel*' en '*algemeen screeningsprofiel*').

In sommige gevallen zal het Personeel van Opdrachtnemer dat de werkzaamheden bij Opdrachtgever uitvoert als gevolg van andere werkzaamheden voor Defensie een verklaring van geen bezwaar hebben. In die gevallen is het toegestaan om van die verklaring van geen bezwaar gebruik te maken voor onderhavige opdracht. De in artikel 15 lid 3 sub b opgenomen eisen hebben betrekking op de geldigheid van deze verklaring van geen bezwaar. Van soortgelijke werkzaamheden als bedoeld in sub b is sprake indien de desbetreffende persoon dezelfde soort werkzaamheden uitvoert als waar de screening voor de afgegeven verklaring van geen bezwaar op gericht is geweest.

Noot 2 (art. 17 Facturerings)

In de Overeenkomst kan worden overeengekomen dat bij duurovereenkomsten door Opdrachtnemer periodiek een declaratie wordt ingediend.

Noot 3 (art. 19.1 Voorschot)

Voorafgaand aan het sluiten van de Overeenkomst geeft Opdrachtgever aan of een kredietinstellingsgarantie wordt verlangd.

De kosten van de kredietinstellingsgarantie zijn in de overeengekomen prijs inbegrepen.

Noot 4 (art. 20.3 Dreigende vertraging en Boete)

De genoemde hoogte van de boete zal in de meeste gevallen waarin de ARVODI worden gebruikt, d.w.z. voor

standaard diensten, toepasselijk zijn. Waar het geen standaard diensten betreffen dient te worden bekeken of de genoemde boete proportioneel is. Daarbij kan o.a. worden gekeken naar de volgende aspecten:

- o Welke risico's loopt de Staat;
- o Welke boetes zijn gebruikelijk in de desbetreffende branche en/of voor naar aard en omvang vergelijkbare opdrachten.

Noot 5 (art. 21.2 Aansprakelijkheid)

Artikel 21 gaat uit van een aansprakelijkheid die afhankelijk van het bedrag van de opdracht is beperkt. Hiertoe is een staffel opgenomen in lid 2. Binnen de grenzen van de staffel vindt integrale vergoeding van de geleden schade plaats. Voor de meeste opdrachten zal de staffel een passende regeling geven voor de risico's die worden gelopen als gevolg van de opdracht. Het kan echter onder omstandigheden voorkomen dat de regeling niet passend is voor een bepaalde opdracht. Dan moet worden nagegaan welke regeling wel passend en proportioneel is. Mogelijkheden hierbij kunnen zijn dat wordt teruggevallen op de wettelijke regeling zonder nadere beperking van aansprakelijkheid of een beperking van de aansprakelijkheid tot de opdrachtwaarde. Dit moet dan in de overeenkomst worden opgenomen.

Noot 6 (art 21.4 Aansprakelijkheid)

Het kan onder omstandigheden voorkomen dat de regeling niet passend is voor een bepaalde opdracht. Bijvoorbeeld als er zeer waardevolle zaken van de Opdrachtgever worden gebruikt, waardoor de schade als gevolg van de aansprakelijkheidsbeperking niet volledig vergoed zal worden. Dan moet worden nagegaan welke regeling wel passend en proportioneel is. Een mogelijkheid hierbij kan zijn dat deze zaken separaat worden verzekerd. Dit moet dan in de overeenkomst worden opgenomen.

Noot 7 (art. 21.7 Aansprakelijkheid)

Aansprakelijkheid kan ook naar soort worden beperkt. Daarbij wordt in de praktijk regelmatig een onderscheid gemaakt tussen directe en indirecte schade (of: gevolgschade), waarbij dan veelal de indirecte schade wordt uitgesloten. Deze begrippen zijn evenwel in het Nederlands recht niet gedefinieerd. Daarom wordt in lid 7 een nadere omschrijving gegeven wat onder indirecte schade wordt begrepen. Per opdracht moet worden nagegaan of deze regeling proportioneel is, waarbij onder meer naar het gebruik in de desbetreffende branche kan worden gekeken.

Noot 8 (art. 24 Intellectuele eigendomsrechten)

De ARVODI gaan er van uit dat de intellectuele eigendomsrechten aan Opdrachtgever worden overgedragen. Defensie heeft er echter voor gekozen geen gestructureerd mechanisme in het leven te roepen om de voor de eigendomsoverdracht en handhaving van rechten benodigde acties te kunnen ondernemen. Met het oog hierop volstaat Defensie meestal met het bedingen van een gebruiksrecht. Per geval moet worden nagegaan wat Defensie wil bereiken en of dan kan worden volstaan met het bedingen van gebruiksrechten of dat het wenselijk is het intellectuele eigendom op de resultaten van de diensten over te dragen aan Defensie. In het laatste geval dient de standaard tekst van de ARVODI te worden gehanteerd.

Opdrachtnemer en Opdrachtgever kunnen vooraf schriftelijk overeenkomen om af te wijken van het gebruiksrecht zoals opgenomen in artikel 24.2, indien dit voor Opdrachtnemer nodig is ter bescherming van wezenlijke belangen, intellectuele eigendomsrechten (van Opdrachtnemer, leveranciers, partners of gelieerde ondernemingen) en/of geheimhoudingsverplichtingen. Nadere afspraken kunnen bijvoorbeeld gemaakt worden indien het gebruiksrecht op de documentatie niet aan derden overgedragen kan worden op grond van de aanwezigheid van concurrentiegevoelige kennis en/of informatie (intellectuele eigendom) van derden in de documentatie.

Noot 9 (art. 24.4 Intellectuele eigendomsrechten)

Een mogelijke voorwaarde die door Opdrachtgever aan het verlenen van toestemming kan worden verbonden is dat royalties verschuldigd zijn indien de resultaten voor commerciële doeleinden worden gebruikt.

Noot 10 (art. 26 Verzekering)

Opdrachtgever zal nagaan of Opdrachtnemer specifiek voor deze opdracht een verzekering heeft gesloten. Indien dit het geval is zal Opdrachtnemer de aanspraken op deze uitkeringen en verzekeringspenningen aan Opdrachtgever cederen als sprake is van schade waarvoor Opdrachtnemer op grond van deze Overeenkomst tegenover Opdrachtgever aansprakelijk is.

Noot 11 (art. 28.3 Omkoping en belangenverstrengeling)

Onder acquisitiegerichte activiteiten wordt verstaan: 'activiteiten die gericht zijn op de werving van andere diensten of goederen'. Hieronder wordt niet verstaan:

'enige mededeling(en) in directe relatie tot de evaluatie van de uitgevoerde diensten'.