



## **Toelichting op het gebruik van de ARIV-2026**

Deze Toelichting is openbaar, maar maakt geen onderdeel uit van de Overeenkomst. Bij twijfel over de betekenis of uitleg van de ARIV-2026 kan wat in deze Toelichting staat mede bepalend zijn.

### **1. Algemene inleiding**

#### ***1.1 Doel van de ARIV***

De Algemene Rijksinkoopvoorwaarden (ARIV) zijn voor het eerst vastgesteld bij besluit van 1 september 1993 door de Minister-president. Sindsdien zijn de voorwaarden een aantal keer gewijzigd. De ARIV bevatten algemene voorwaarden voor koop- en leveringsovereenkomsten tussen de Staat der Nederlanden (alle ministeries en daaronder ressorterende diensten/organisaties) en leveranciers. In het kader van deze Toelichting worden de ARIV-2026 als ARIV aangeduid.

#### ***1.2 Wijzigingen in de versie 2026 t.o.v. de versie 2018***

In de ARIV-2026 zijn ten opzichte van de ARIV-2018 verschillende bepalingen anders geformuleerd of verwijderd om ze beter te laten aansluiten op de huidige praktijk binnen het Rijk. Ook zijn de artikelen en de Toelichting taalkundig aangepast om de teksten beter leesbaar te maken. Daarnaast zijn de ARIV-2026 waar mogelijk gelijk getrokken met de teksten uit de ARBIT-2022 en de ARVODI-2025.

Hieronder volgt een opsomming van de belangrijkste wijzigingen.

De titel van het artikel over 'Wijze van kennis geven' is veranderd in 'Status van mededelingen, toezeggingen of afspraken'. Ook is het artikel inhoudelijk veranderd, omdat afspraken en dergelijke in de praktijk meestal per e-mail worden gemaakt. Zie ook de toelichting bij artikel 7 van de ARIV.

In het artikel over 'Verwerking gegevens' is de reikwijdte verruimd, zodat het niet alleen ziet op persoonsgegevens, maar ook op andere gegevens die in het kader van een opdracht worden verstrekt en/of gebruikt.

De artikelen over facturering en betaling zijn qua opzet en systematiek gelijkgetrokken met de ARVODI en de ARBIT; facturering en betaling staan in twee afzonderlijke artikelen, waarbij aan het artikel over betaling ook 'controle' is toegevoegd.

- Vanwege de Rijksbreed ingevoerde wijze van factureren door middel van een e-factuur, is in het artikel 'Facturering' e-facturering als standaard opgenomen, en is bepaald dat zolang de e-factuur niet aan de gestelde eisen voldoet de betalingstermijn niet begint te lopen.

- In het artikel over 'Betaling en controle' is ter verduidelijking opgenomen dat de betalingstermijn van 30 kalenderdagen de dag na ontvangst van de desbetreffende factuur begint te lopen, mits het Product én de factuur voldoen aan het bepaalde in de Overeenkomst.

In het artikel over 'Aansprakelijkheid' is niet langer een staffel opgenomen. De aansprakelijkheid is nu beperkt tot maximaal vier maal de hoogte van de opdrachtwaarde per gebeurtenis en zes maal de hoogte van de opdrachtwaarde per contractjaar of gedeelte van een jaar dat de Overeenkomst van kracht is, tot een maximum van € 3.000.000,- per gebeurtenis en € 5.000.000,- per contractjaar of gedeelte van een jaar dat de Overeenkomst van kracht is. Dit is duidelijker en sluit beter aan bij de praktijk.

In het artikel over 'Verzekering' is de verplichting van Leverancier om een gewaarmerkte kopie van de polissen en de bewijzen van premiebetaling te verstrekken verwijderd.

### **1.3 Gebruik van de ARIV**

De ARIV zijn bedoeld voor de aankoop van roerende zaken. Roerende zaken zijn tastbare zaken die zich kunnen verplaatsen of verplaatsbaar zijn. De ARIV zijn niet bedoeld voor:

- IT-opdrachten (en dus ook niet voor het leveren van (standaard)software) – in dat geval moet gebruik worden gemaakt van de Algemene Rijksvoorwaarden bij IT-overeenkomsten (ARBIT) en bijbehorende modelovereenkomsten;
- Alle vormen van dienstverlening – in dat geval moet gebruik worden gemaakt van de Algemene Rijksvoorwaarden voor het verstrekken van opdrachten tot het uitvoeren van Diensten (ARVODI).

*ADVIES: Bij twijfel of de ARIV geschikt zijn voor een bepaalde opdracht, bijvoorbeeld als sprake is van een gemengde opdracht, wordt aangeraden contact op te nemen met de juridische afdeling.*

#### Gebruik ARIV met model

In de ARIV staan de minimumvoorwaarden waaronder de Rijksoverheid de inkoop van producten contracteert. Voor elk soort opdracht zijn er modelovereenkomsten met begrippen, thema's en optionele bepalingen die zorgvuldig op elkaar zijn afgestemd, en met de ARIV één onlosmakelijk geheel vormen. Het wordt daarom dringend aanbevolen om gebruik te maken van een combinatie van de ARIV en de relevante modelovereenkomst.

Omdat de ARIV pas van toepassing zijn als Partijen dat uitdrukkelijk overeenkomen, is in de modelovereenkomsten steeds een artikel opgenomen waarin staat dat de ARIV onderdeel uitmaken van de overeenkomst.

#### Opnemen in offerteaanvraag

De ARIV worden net als de bijbehorende modelovereenkomsten via het rijksbrede intranet beschikbaar gesteld. Uitgangspunt is dat de ARIV en een conceptovereenkomst worden meegezonden met de offerteaanvraag (zowel bij een aanbesteding als een onderhandse offerteprocedure). De conceptovereenkomst is een modelovereenkomst die door de gebruiker is aangevuld met de specifieke kenmerken van de opdracht. Om de gebruiker daarbij te ondersteunen bevat de modelovereenkomst invulvelden, optionele bepalingen en bijlagen.

## **1.4 Afwijking van de ARIV**

In uitzonderingsgevallen kan als de opdracht daartoe dwingt van (onderdelen van) de ARIV worden afgeweken. De afwijkingsmogelijkheden zoals aangegeven in deze Toelichting en in de bijbehorende modelovereenkomsten gelden daarbij als uitgangspunt.

*ADVIES: Het is aan te raden om bij afwijking van de ARIV contact op te nemen met de juridische afdeling.*

## **1.5 Suggesties/vragen**

Het blijft van belang de ARIV actueel te houden en waar nodig verder aan te passen aan nieuwe inzichten van de gebruikers. Voor suggesties of vragen kun je terecht bij het secretariaat van de Commissie Bedrijfsjuridisch Advies (CBA) (contactgegevens op Rijksportaal), ondergebracht bij het directoraat-generaal Digitalisering en Overheidsorganisatie (DGDOO) van het ministerie van Binnenlandse Zaken en Koninkrijksrelaties.

## **2. Artikelsgewijze toelichting**

Hierna worden verschillende artikelen toegelicht. Ten aanzien van de artikelen die voor zich spreken is geen toelichting opgenomen.

### **Artikel 1 Begrippen**

In de ARIV is in artikel 1 voor een aantal begrippen een definitie opgenomen. Als in de voorwaarden een begrip met een hoofdletter wordt gebruikt, heeft dat begrip de betekenis zoals in artikel 1 is omschreven. Dat geldt ook voor het gebruik van deze begrippen in deze Toelichting en de modelovereenkomsten.

“Bijlage” is een aanhangsel bij de Overeenkomst dat daar onderdeel van uitmaakt. De ARIV schrijven niet voor dat alle bladzijden van de Bijlagen moeten worden geparafeerd. Als Koper vreest dat verwarring kan ontstaan over welk document als bijlage moet worden gezien kan Koper ervoor kiezen in de Overeenkomst een bepaling op te nemen dat de stukken wel moeten worden geparafeerd.

Uit de definitie "Personeel" volgt dat het niet alleen gaat om personen die bij Partijen in dienst zijn, maar ook om (rechts)personen die voor het uitvoeren van de Overeenkomst worden ingehuurd of ingezet. Zowel personen die in dienst zijn als (rechts)personen die worden ingehuurd of ingezet vallen onder het begrip hulppersoon.

Bij het begrip “Werkdag” wordt verwezen naar de Algemene termijnenwet. De algemeen erkende feestdagen uit de Algemene termijnenwet zijn: Nieuwjaarsdag, Christelijke tweede Paas- en Pinksterdag, de beide Kerstdagen, Hemelvaartsdag, de dag waarop de verjaardag van de Koning wordt gevierd en vijf mei. Wanneer in de Voorwaarden het begrip kalenderdag (zonder hoofdletter) wordt gebruikt, wordt hiermee elke dag (maandag tot en met zondag, met inbegrip van algemeen erkende feestdagen) bedoeld.

## **Artikel 2 Toepassing**

Op Overeenkomsten voor de levering van producten zijn alleen de ARIV van toepassing en niet de voorwaarden van Leverancier. De toepasselijkheid van andere algemene voorwaarden wordt dan ook in de modelovereenkomsten uitdrukkelijk uitgesloten. Als de Overeenkomst op een andere manier wordt vastgelegd (bijvoorbeeld in de vorm van een opdrachtbrief) is het van belang dat daarin duidelijk wordt aangegeven dat de ARIV van toepassing zijn en dat andere (door Leverancier gehanteerde algemene voorwaarden) uitdrukkelijk van de hand worden gewezen. Ook moet bij de offerteaanvraag en bij de opdrachtbrief een exemplaar van de ARIV worden meegestuurd.

NB De CBA raadt het gebruik van opdrachtbrieven af en adviseert om gebruik te maken van de modelovereenkomsten.

## **Artikel 3 Aflevering**

Uitgangspunt is dat het Product door Leverancier wordt afgeleverd op de overeengekomen afleveringslocatie en dat Leverancier alle kosten en risico's draagt die verbonden zijn aan het vervoer van het Product naar die afleveringslocatie. Daarin zijn dan begrepen - indien van toepassing - het vervullen van douaneformaliteiten en de betaling van daaraan verbonden kosten en belastingen (zoals BTW), en overige invoerheffingen. In de terminologie van de internationale kamer van koophandel (ICC) heet dit "franco inclusief rechten" (ook wel afgekort als DDP, "Delivered Duty Paid").

Als bepaalde kosten niet in de koopprijs zijn begrepen en apart worden doorberekend aan Koper, moet dit expliciet in de Overeenkomst worden opgenomen. Hetzelfde geldt als Leverancier het vervoer van het Product niet kan regelen. In zo'n geval zal Leverancier waarschijnlijk "af fabriek" (ook wel afgekort als EXW, "Ex Works") willen afleveren. Dat betekent dat Koper alle kosten betaalt voor het ophalen van het Product bij het fabriekspand van Leverancier. Bovendien liggen in dat geval ook alle risico's voor schade of diefstal van het Product tijdens het vervoer bij Koper. Daarom moet terughoudend worden omgegaan met het afspreken van EXW.

*ADVIES: Het is aan te raden voor andere afspraken over aflevering contact op te nemen met de juridische afdeling.*

Elke afleveringsdatum is een fatale termijn. Dat wil zeggen dat als niet binnen die termijn is geleverd Leverancier meteen in verzuim is. Koper hoeft dan dus niet een ingebrekestelling te sturen.

## **Artikel 4 Garantie**

In het eerste lid is bepaald dat Leverancier garandeert dat het Product aan de Overeenkomst beantwoordt. Dat betekent ook dat het Product van goede kwaliteit moet zijn en aan alle wettelijke eisen en gebruikelijke branchevoorschriften die gaan over kwaliteit, veiligheid, gezondheid en milieu moet voldoen.

Uit de wet volgt dat het Product niet aan de Overeenkomst beantwoordt als het Product niet de eigenschappen bezit die Koper op grond van de Overeenkomst mocht verwachten. Daarbij speelt ook een rol om wat voor soort Product het gaat en welke mededelingen Leverancier daarover heeft gedaan.

In het artikel is geen garantietermijn opgenomen. Als Partijen een garantietermijn willen afspreken kan dit in de Overeenkomst worden geregeld. De modelovereenkomsten bevatten hiervoor een optionele bepaling.

Het niet nakomen van een garantie leidt onmiddellijk tot een toerekenbare tekortkoming (wanprestatie). Leverancier is bovendien verplicht tot vergoeding van de schade die het gevolg is van het niet nakomen van de garantie.

Bij grote en complexe leveringen kan Koper op grond van artikel 4.3 van de ARIV verlangen dat Leverancier als zekerheid voor het goed functioneren van het Product een bankgarantie afgeeft. In veel gevallen is het niet nodig om een bankgarantie te vragen; de modelovereenkomst bieden dan ook de mogelijkheid om de toepasselijkheid van artikel 4.3 uit te sluiten.

### ***Artikel 5 Keuring***

Als Koper dat wenst kan Koper het Product voorafgaand aan de Aflevering (laten) keuren bij Leverancier. Dit zal met name het geval zijn bij grote en complexe leveringen. Als Koper het Product afkeurt, meldt Koper dit schriftelijk of per e-mail aan Leverancier, en moet Leverancier binnen de overeengekomen afleveringstermijn alsnog een Product aanbieden dat wel voldoet aan de overeengekomen eisen. De Keuring van het Product is alleen een controle op waarneembare gebreken (zie artikel 1.5 van de ARIV) en geeft beide Partijen meer comfort ten aanzien van de kwaliteit van het Product. Als er geen waarneembare gebreken worden geconstateerd betekent dat niet dat het Product vrij is van gebreken. De garantieverplichting van Leverancier blijft van kracht.

### ***Artikel 6 Contactpersonen***

Partijen wijzen contactpersonen aan die het dagelijkse contact onderhouden over de uitvoering van de Overeenkomst. Contactpersonen kunnen in dat kader nadere praktische afspraken maken over de uitvoering, maar ze mogen de Overeenkomst als zodanig niet wijzigen. Afspraken over het aanpassen van tarieven, de looptijd van de Overeenkomst, de afleveringsdatum of -data, aansprakelijkheid en dergelijke kunnen contactpersonen dus niet maken. Zulke wijzigingen kunnen alleen worden overeengekomen door de personen die bevoegd zijn de Overeenkomst te ondertekenen.

### ***Artikel 7 Status van mededelingen, toezeggingen of afspraken***

Het komt vaak voor dat vergadernotulen of andere stukken die zijn opgesteld na het sluiten van de Overeenkomst afspraken bevatten die de in de Overeenkomst gemaakte afspraken aanvullen of die daarvan afwijken. Zulke aanvullende en afwijkende afspraken zijn alleen geldig als ze schriftelijk of per e-mail door daartoe bevoegde personen zijn gemaakt of achteraf door die personen zijn bevestigd. Onder 'e-mail' wordt verstaan elektronische communicatie:

- a. die raadpleegbaar is door de geadresseerde,
- b. waarvan de authenticiteit in voldoende mate is gewaarborgd, en
- c. waarbij de identiteit van degene die de mededeling doet met voldoende zekerheid kan worden vastgesteld.

In geval van afspraken moet bovendien het moment van het tot stand komen van de afspraak met voldoende zekerheid kunnen worden vastgesteld.

Houd er rekening mee dat het vereiste niveau van betrouwbaarheid niet voor iedere mededeling of afspraak hetzelfde is. Zo zal een hogere mate van betrouwbaarheid mogen worden verwacht van

een mail waarin een toezegging wordt gedaan waartoe alleen de hoogste ambtenaar bevoegd is dan van een mail waarin een afspraak wordt gemaakt voor fysiek overleg.

#### Tussentijdse mededelingen en afspraken

Als Koper aan de totstandkoming van specifieke mededelingen en afspraken concrete betrouwbaarheidseisen wil stellen dan kan dat in de Overeenkomst. Ten aanzien van elektronische communicatie kunnen Partijen afspraken maken over de beveiliging van de communicatie, het adresseren van e-mails, het verzenden van ontvangst- en leesbevestigingen en het gebruik van bepaalde vormen van elektronische handtekeningen. Hecht Koper bijvoorbeeld aan een hoge mate van betrouwbaarheid ten aanzien van de identiteit van de verzender dan kan worden voorgeschreven dat gebruik wordt gemaakt van een gekwalificeerde elektronische handtekening.

#### Vereiste c. identiteit

Als een Overeenkomst is ondertekend met natte handtekeningen dan kan de identiteit van de contracterende Partijen met een grote mate van zekerheid worden vastgesteld. Als een Overeenkomst via elektronische weg tot stand komt kan hetzelfde resultaat worden bereikt als gebruik wordt gemaakt van een gekwalificeerde elektronische handtekening. Of, en zo ja, onder welke voorwaarden gebruik kan worden gemaakt van gekwalificeerde elektronische handtekeningen verschilt per organisatie. Aangeraden wordt bij vragen over dit onderwerp de eigen ICT-afdeling te raadplegen.

Als Partijen gebruik maken van andere vormen van elektronische handtekeningen, zoals de gewone of geavanceerde elektronische handtekening, dan is de betrouwbaarheid daarvan geringer. Aangeraden wordt bij vragen over de te gebruiken elektronische handtekening de juridische afdeling te betrekken.

### **Artikel 8 Geheimhouding**

In het kader van de Overeenkomst kan informatie worden verstrekt die niet in de openbaarheid mag komen. In dit artikel wordt aan beide Partijen daarom een geheimhoudingsverplichting opgelegd. Een geheimhoudingsverplichting kan eventueel nader worden vastgelegd in een door de desbetreffende Partij ondertekende schriftelijke geheimhoudingsverklaring.

Tussen Partijen afgesproken geheimhouding is niet absoluut; het kan namelijk zo zijn dat een Partij bepaalde informatie toch moet verstrekken, bijvoorbeeld op grond van de wet of een rechterlijke uitspraak. Voorbeelden van wetten die de geheimhoudingsverplichting kunnen doorbreken zijn de Wet open overheid, de Algemene verordening gegevensbescherming en de Grondwet.

Partijen moeten de geheimhoudingsverplichting ook opleggen aan hun Personeel. Uit artikel 6:76 van het Burgerlijk Wetboek volgt dat Partijen verantwoordelijk zijn voor het naleven van deze verplichtingen door hun Personeel. Om misverstanden te voorkomen is het goed dat Partijen duidelijk aangeven welke informatie in ieder geval als vertrouwelijk moet worden aangemerkt.

#### Lid 5

In de Overeenkomst kan een boete worden gesteld op schending van de geheimhoudingsverplichting. Dit is een extra stimulans voor Leverancier om de geheimhoudingsverplichting na te leven.

## **Artikel 9 Verwerking gegevens**

### Lid 1

In afwijking van de overige leden van dit artikel, gaat lid 1 niet alleen over persoonsgegevens, maar over alle door Koper verstrekte gegevens en in diens opdracht gegenereerde gegevens.

### Lid 2

Deze bepaling geeft Partijen een contractuele basis om elkaar aan te spreken op de naleving van wettelijke verplichtingen en de - meestal in een aparte verwerkersovereenkomst vastgelegde - schriftelijke instructies van de verwerkingsverantwoordelijke.

### Lid 3

Als Leverancier in het kader van de uitvoering van de Overeenkomst ten behoeve van Koper persoonsgegevens verwerkt, dan eist de Algemene verordening gegevensbescherming dat deze verwerking in een verwerkersovereenkomst wordt geregeld. Meestal zal het ondertekenen van de verwerkersovereenkomst samenvallen met het ondertekenen van de Overeenkomst. Als pas gedurende de looptijd van de Overeenkomst aanleiding ontstaat om een verwerkersovereenkomst te sluiten, dan kunnen Partijen elkaar op grond van lid 3 aanspreken.

Als Leverancier bij de uitvoering van de Overeenkomst persoonsgegevens verwerkt, maar dat niet doet in de hoedanigheid van verwerker, dan is geen sprake van een verwerkersrelatie. In dat geval is een verwerkersovereenkomst niet aan de orde, maar kunnen er wel afspraken worden gemaakt over de bescherming van de uit te wisselen persoonsgegevens.

### Lid 4

Het verwerken van persoonsgegevens kan aanleiding geven tot bestuursrechtelijke sancties van de toezichthouder of civielrechtelijke aanspraken van derden. Hoewel deze juridische acties zich meestal richten tot één van beide Partijen, kan ook de andere Partij er belang bij hebben daartegen verweer te voeren. Lid 4 verplicht Partijen om in zo'n geval tijdig de andere Partij te betrekken bij het verweer.

## **Artikel 10 Prijzen**

Uitgangspunt is dat in de prijs voor het Product alle kosten zijn begrepen tot en met de Aflevering. Hiermee wordt voorkomen dat Koper achteraf nog met extra kosten wordt geconfronteerd. Dit sluit aan bij artikel 3.1 en 3.2 van de ARIV (zie de toelichting daarbij).

## **Artikel 11 Facturering**

In het kader van een efficiënte verwerking van betalingen is uitgangspunt dat facturen elektronisch worden ingediend. Binnen de Rijksoverheid wordt hiervoor de 'Bijsluiter e-factureren aan de Rijksoverheid: Informatie voor leveranciers' gebruikt. Als dat in een uitzonderlijk geval niet mogelijk of onwenselijk is, dan kunnen hierover in de Overeenkomst andere afspraken worden gemaakt.

## **Artikel 12 Betaling en controle**

### Lid 1

De Rijksoverheid vindt het van belang dat zo snel mogelijk wordt betaald, en in elk geval uiterlijk binnen 30 kalenderdagen na ontvangst van de factuur. De betalingstermijn van 30 kalenderdagen

is een wettelijke termijn (zie artikel 6:119b lid 5 van het Burgerlijk Wetboek) en ook vastgelegd in rijksbreed beleid. Alleen in uitzonderingsgevallen kan een andere termijn worden afgesproken.

Leverancier heeft pas recht op betaling na ontvangst van de juiste factuur. Als de factuur niet voldoet aan de gestelde eisen, dan moet Koper zo spoedig mogelijk een nieuwe factuur opvragen. De betalingstermijn begint dan pas te lopen op het moment dat de juiste factuur is ontvangen. Dat geldt ook op het moment dat Koper vaststelt dat het Product niet voldoet aan de Overeenkomst. Koper moet dat dan melden en zo nodig de betaling opschorten. Pas als Leverancier alsnog het Product heeft afgeleverd dat voldoet aan de Overeenkomst heeft Leverancier recht op betaling.

#### Lid 2

Koper is de wettelijke handelsrente verschuldigd over bedragen die niet tijdig zijn betaald. De rente gaat lopen op de dag nadat de betalingstermijn is geëindigd. Daarbij wordt de rentevoet voor handelstransacties gebruikt om de rente te berekenen.

Als Koper niet op tijd betaalt is Koper ook een kostenvergoeding verschuldigd (zie artikel 6:96 van het Burgerlijk Wetboek). Het gaat hier om incassokosten. Leverancier moet de wettelijke rente en kostenvergoeding wel zelf vorderen. Leverancier moet Koper daarvoor een (aparte) factuur sturen.

#### Lid 3

Koper kan een factuur door een accountant laten toetsen. Daarbij geldt als uitgangspunt dat de toetsing vertrouwelijk plaatsvindt. In dat kader moeten aan de accountant ook alleen die gegevens worden verstrekt die nodig zijn voor de verificatie.

#### Lid 6

Als Koper betaalt betekent dat niet dat Koper daarna niet meer de garantie kan invoeren. Gebreken aan het Product kunnen namelijk ook na betaling blijken.

#### Lid 7

Koper kan in alle gevallen factuurbedragen verrekenen met bedragen die Leverancier aan Koper moet betalen. Dat is ook zo als Leverancier het recht op betaling heeft overgedragen (gecedeerd) aan een derde.

### **Artikel 13 Voorschot**

#### Lid 1

Uitgangspunt is dat er geen betalingen aan Leverancier worden gedaan voordat het Product door Leverancier is afgeleverd. Dat is ook redelijk, aangezien ondernemers die zaken doen met het Rijk nauwelijks enig debiteurenrisico lopen. Onder bijzondere omstandigheden kan er toch aanleiding bestaan voor het betalen van een voorschot, bijvoorbeeld wanneer Leverancier voorafgaand aan de Aflevering aantoonbaar aanzienlijke investeringen moet doen. Koper moet dan wel proberen in te schatten hoe groot het risico is dat Leverancier diens contractuele verplichtingen niet of niet geheel zal nakomen.

Op het betalen van een voorschot is de Regeling financieel beheer van het Rijk van de Minister van Financiën van toepassing. In sommige gevallen is het nodig om zekerheid te verkrijgen over het terugbetalen van een voorschot. Artikel 13 lid 4 van deze Regeling biedt in die gevallen de mogelijkheid om nadere voorwaarden te verbinden aan het verlenen van een voorschot, bijvoorbeeld door zekerheidsstelling in de vorm van een bankgarantie. Dat is een formulier dat

door een bank op verzoek en voor rekening van Leverancier wordt opgesteld en waarmee de bank onder de voorwaarden van de bankgarantie garandeert een bepaald maximumbedrag uit te betalen, als Koper daarop aanspraak maakt.

Het vragen van een bankgarantie kan in andere gevallen redelijk zijn als tussen het betalen van een factuurbedrag door Koper en het afleveren van het Product door Leverancier een relatief lange(re) periode zit. Als in de periode waarin Koper een voorschot heeft betaald Leverancier bijvoorbeeld failliet gaat of niet levert, dan kan Koper een beroep doen op de garantie. De bank betaalt het voorschot dan aan Koper terug en zal dit bedrag vervolgens (proberen te) verhalen op Leverancier.

De bank eist in de meeste gevallen dat het bedrag waarop de garantie ziet op het tegoed van Leverancier wordt geblokkeerd. Dat betekent dat Leverancier niet bij de gelden kan. Daarnaast kan het afgeven van een bankgarantie aanzienlijke kosten voor Leverancier meebrengen. Dit moet Koper meenemen in het besluit om een bankgarantie te vragen.

Als een Overeenkomst gesloten wordt met een ander publiekrechtelijk lichaam is een bankgarantie niet nodig, omdat dan het gevaar dat Leverancier failliet gaat voordat het Product geleverd is minimaal is.

#### Lid 2

Een afschrift van de bankgarantie moet als Bijlage bij de Overeenkomst worden opgenomen. Het originele exemplaar van de garantie is een waardepapier en moet na afloop van de garantietermijn worden teruggegeven. Het is daarom van belang een afgegeven bankgarantie zorgvuldig te bewaren.

### **Artikel 14 Gebrek of non-conformiteit**

#### Lid 1

Als Koper een gebrek of non-conformiteit ontdekt moet Koper dit binnen 30 dagen melden aan Leverancier. Hierbij wordt aangesloten bij het Burgerlijk Wetboek. Koper kan aan Leverancier vragen alsnog een Product te leveren dat voldoet aan de Overeenkomst of om het Product te herstellen. Als Leverancier dit niet doet kan Koper er ook voor kiezen om een van de opties van lid 2 in te roepen.

#### Lid 2

Als Leverancier niet overgaat tot vervanging of herstel heeft Koper een aantal opties:

- Koper kan het Product door een derde laten herstellen of vervangen, of
- Koper kan het Product terugsturen naar Leverancier en de Overeenkomst ontbinden. In dat geval moet Leverancier het bedrag terugbetalen dat Koper al heeft betaald.

#### Lid 3

In dit lid is geregeld dat de rechten van Koper die voortvloeien uit de wet in stand blijven. Te denken valt aan het recht op schadevergoeding.

### **Artikel 15 Aansprakelijkheid**

#### Lid 2

Op grond van de wet zijn Partijen in beginsel onbeperkt aansprakelijk voor schade die zij veroorzaken. In de ARIV is ervoor gekozen de aansprakelijkheid van Partijen te beperken. Daarbij

is de schade beperkt tot vier maal de hoogte van de opdrachtwaarde per gebeurtenis, tot een maximum van € 3.000.000,- per gebeurtenis en zes maal de hoogte van de opdrachtwaarde per contractjaar of gedeelte van een jaar dat de Overeenkomst van kracht is, tot een maximum van € 5.000.000,- per contractjaar of gedeelte van een jaar dat de Overeenkomst van kracht is. Het gaat daarbij om de overeengekomen opdrachtwaarde met inbegrip van wijzigingen die zich in de looptijd van de Overeenkomst kunnen voordoen.

**NB** In het geval sprake is van een raamovereenkomst, moet in de Raamovereenkomst opgenomen worden wat de maximale aansprakelijkheid is (zie het model Raamovereenkomst).

Er wordt geen onderscheid gemaakt in soorten schade (bijvoorbeeld directe en indirecte schade). De wet maakt dit onderscheid namelijk ook niet. Bovendien wil de Rijksoverheid de aansprakelijkheid niet verder beperken. Dit zou namelijk betekenen dat de Rijksoverheid een nog groter deel van de veroorzaakte schade zelf moet dragen en moet bekostigen uit gemeenschapsgeld. Dat is niet wenselijk.

Naast een beperking van de aansprakelijkheid per schadeveroorzakende gebeurtenis is een beperking per contractjaar opgenomen. Als er onverhoopt meerdere schadeveroorzakende gebeurtenissen in één contractjaar zijn, is de aansprakelijkheid in dat jaar beperkt tot het desbetreffende bedrag. In een volgend contractjaar geldt dat maximum opnieuw. Als een Overeenkomst een kortere looptijd heeft dan een jaar, geldt het desbetreffende maximum voor de gehele looptijd. Het maximum wordt dus niet naar rato aangepast. Als sinds het inwerkingtreden van de Overeenkomst één jaar is of meerdere jaren zijn verstreken en de laatste contractperiode korter is dan een jaar, geldt het desbetreffende maximum voor die gehele laatste periode. Ook dan wordt het maximum dus niet naar rato aangepast. Van belang is nog dat het bij een gebeurtenis niet gaat om een gebeurtenis zoals bedoeld in de polisvoorwaarden van de verzekering van Leverancier.

In uitzonderingsgevallen kan er aanleiding zijn om andere afspraken te maken over aansprakelijkheid. Daarvoor is in de modelovereenkomsten een optionele bepaling opgenomen. Of de aansprakelijkheidsregeling van artikel 15 in een concreet geval passend is moet van geval tot geval worden beoordeeld. Daarbij moet in elk geval worden meegenomen wat de mogelijke omvang van de schade is als Leverancier diens verplichtingen niet nakomt en hoe groot de kans is dat deze situatie zich tijdens de contractduur (één of meerdere keren) voordoet.

***ADVIES:*** *Het is aan te raden voor andere afspraken over de aansprakelijkheid contact op te nemen met de juridische afdeling.*

### Lid 3

In dit artikellid zijn drie (gebruikelijke) uitzonderingen opgenomen op de beperking van de aansprakelijkheid.

De onder b opgenomen uitzondering heeft niet alleen betrekking op opzet of grove schuld van de leiding van de onderneming van een Partij maar ook op opzet of grove schuld aan de zijde van het Personeel. Dat is van belang omdat meestal het Personeel en niet de leidinggevenden worden ingezet voor de uitvoering van de Overeenkomst.

De onder c 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 nieuwe uitdagingen voor het beschermen van persoonsgegevens ontstaan. De mate waarin persoonsgegevens worden verzameld en gedeeld, is toegenomen. Met de Europese Algemene verordening gegevensbescherming (AVG) is in 2018 daarom een krachtiger beschermingsregime geïntroduceerd.

De krachtiger bescherming van persoonsgegevens heeft geleid tot een 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 schade die betrokkenen kunnen lijden.

Voor het verdelen van aansprakelijkheid voor privacyschendingen is in de ARIV aansluiting gezocht bij de aansprakelijkheidsverdeling in de AVG. Dit komt neer op '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 als de verwerker buiten, of in strijd met de rechtmatige instructies van de verwerkingsverantwoordelijke heeft gehandeld (meestal zijn die instructies vastgelegd in een verwerkersovereenkomst).

Als de aansprakelijkheid van verwerkers zou worden gemaximeerd zou dat afbreuk doen aan het op doeltreffende, evenredige en afschrikkende manier sanctioneren van onrechtmatige verwerking van persoonsgegevens, zoals de AVG op het oog heeft. Daarom bepaalt dit artikel dat beperking van de aansprakelijkheid komt te vervallen bij schade door privacyschendingen.

Tot slot is ter verduidelijking uitdrukkelijk bepaald dat het begrip schade ook door de toezichthouder opgelegde boetes omvat.

### **Artikel 16 Overmacht**

#### Lid 2

In lid 2 zijn omstandigheden genoemd waarbij een Partij geen beroep kan doen op overmacht, omdat deze meer in de risicosfeer van die Partij liggen. In die gevallen zal de Partij diens verplichtingen dus gewoon moeten nakomen. In het geval van ziekte van Personeel zal de Partij dan bijvoorbeeld vervangend Personeel moeten aantrekken om aan de verplichtingen te kunnen voldoen.

#### Lid 3

Voor alle duidelijkheid bevat dit lid een herhaling van hetgeen is geregeld in artikel 6:78 van het Burgerlijk Wetboek.

### **Artikel 17 Ontbinding**

#### Lid 1

Op grond van artikel 6:265 van het Burgerlijk Wetboek geeft iedere tekortkoming van een partij in de nakoming van een van diens verbintenissen aan de wederpartij de bevoegdheid om de overeenkomst geheel of gedeeltelijk te ontbinden, tenzij de tekortkoming, gezien haar bijzondere aard of geringe betekenis, deze ontbinding met haar gevolgen niet rechtvaardigt. De tekst van artikel 17.1 van de ARIV volgt de tekst van de wet.

De Partij die de Overeenkomst wil ontbinden moet kunnen aantonen dat sprake is van een tekortkoming van de andere Partij in het nakomen van diens verplichtingen zoals neergelegd in de Overeenkomst. Daarbij moet de tekortkoming ernstig genoeg zijn; niet elke tekortkoming rechtvaardigt dus ontbinding.

De Overeenkomst kan eventueel gedeeltelijk ontbonden worden. Een deel van de Overeenkomst kan dan toch door Leverancier worden uitgevoerd. Soms is het vertrouwen in elkaar zo aangetast dat ook een gedeeltelijke ontbinding geen reële optie meer is.

#### Lid 2

Als een Partij een beroep op overmacht doet dan kan dat aanleiding zijn voor de andere Partij om de Overeenkomst te ontbinden. Ontbinding is pas mogelijk als een termijn van 15 Werkdagen is verstreken. De termijn van 15 Werkdagen vangt aan op de dag waarop de omstandigheid die de overmacht oplevert ontstond.

#### Lid 3

In de ARIV is een aantal omstandigheden opgenomen op grond waarvan de Overeenkomst kan worden ontbonden, zoals ingeval van faillissement van Leverancier.

Surseance van betaling, of voorlopige surseance van betaling, is vooral bedoeld om bedrijven de kans op een doorstart te bieden en faillissement te voorkomen. Daarmee kan rekening worden gehouden als wordt overwogen de Overeenkomst te ontbinden.

Omdat de Overeenkomst veelal het resultaat is van een (Europese) aanbesteding is aan het artikel toegevoegd dat Koper de Overeenkomst kan ontbinden als alsnog uitsluitingsgronden op Leverancier van toepassing zijn. Het gaat hierbij om de verplichte uitsluitingsgronden uit artikel 2.86 van de Aanbestedingswet 2012, maar ook om de facultatieve uitsluitingsgronden uit artikel 2.87 Aanbestedingswet 2012<sup>1</sup>, als Koper deze in de aanbestedingsstukken van toepassing heeft verklaard. Ook kan het voorkomen dat Leverancier niet langer aan de tijdens de aanbesteding gestelde selectiecriteria of minimumeisen voldoet. Dat laatste is onder meer afhankelijk van de inhoud van de gevolgde aanbesteding. Daarom zijn daar in de ARIV zelf geen gevolgen aan verbonden. In gevallen die daartoe aanleiding geven kunnen daarvoor in de Overeenkomst die met de aanbesteding wordt meegestuurd specifieke bepalingen worden opgenomen.

***ADVIES:** Het is aan te raden in gevallen waarin wordt overwogen tot ontbinding over te gaan contact op te nemen met de juridische afdeling.*

### **Artikel 19 Documentatie**

De Documentatie is opgesteld door Leverancier. Koper heeft hier geen enkele invloed op. Daarom is in lid 3 een vrijwaring opgenomen voor het geval een derde een claim bij Koper neerlegt in verband met de Documentatie. Denk bijvoorbeeld aan een claim in verband met schending van auteursrechten van die derde.

### **Artikel 20 Overdracht rechten en verplichtingen uit de Overeenkomst**

Partijen willen weten wie kan worden aangesproken onder de Overeenkomst. Daarom is in dit artikel bepaald dat rechten en verplichtingen uit de Overeenkomst niet zonder voorafgaande schriftelijke toestemming aan een derde mogen worden overgedragen. Als deze toestemming niet

---

<sup>1</sup> Respectievelijk artikel 2.76 en 2.77 van de Aanbestedingswet op defensie- en veiligheidsgebied (ADV).

wordt gegeven, dan heeft een overdracht geen effect en blijven beide Partijen gebonden aan de Overeenkomst.

In lid 2 is bepaald dat toestemming niet nodig is bij de vestiging van beperkte rechten, zoals een pandrecht. Leverancier kan huidige en toekomstige vorderingen dus wel verpanden aan een bank of andere kredietinstelling.

### ***Artikel 21 Verzekering***

Voor Koper is het van belang dat Leverancier verzekerd is voor het geval er schade ontstaat. Leverancier kan dit aantonen door een schriftelijke verklaring van de verzekeraar waaruit blijkt dat Leverancier verzekerd is en de premies zijn betaald.

Er worden niet bepaalde verzekeringen verplicht gesteld omdat dit per branche kan verschillen. Voor Koper is van belang dat Leverancier op een naar verkeersnormen passende en gebruikelijke wijze is verzekerd.

### ***Artikel 22 Omkoping en belangenverstrengeling***

Corruptiebestrijding en het tegengaan van belangenverstrengeling zijn voor de Rijksoverheid van groot belang. Daarom is er een ontbindingsmogelijkheid voor het geval er sprake is van belangenverstrengeling, of gedragingen zoals bedoeld in het Wetboek van Strafrecht.

### ***Artikel 25 Publiciteit***

Onder dit artikel valt niet de situatie waarin een Leverancier de opdracht als referentie wil opgeven in een aanbestedingsprocedure; dit is wel toegestaan.