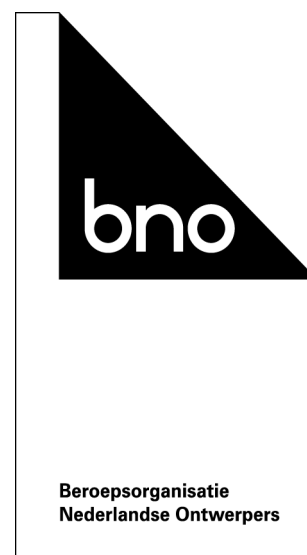


Vergelijking inkoopvoorwaarden ARVODI-2016 en AV BNO (2013)



Net zoals afwijkende afspraken over de BNO-voorwaarden mogelijk zijn, is het, afhankelijk van het belang en de risico's van de opdracht, mogelijk om af te wijken van de ARVODI. Om de discussie over de voorwaarden te vergemakkelijken, volgt hierna een vergelijking tussen de ARVODI-2016 en de BNO voorwaarden 2013 (AV BNO), waarbij met gele arcering wordt aangegeven welke onderwerpen absoluut **punt van discussie** zijn. De ARVODI zijn redelijk standaard voor de categorie 'eenzijdige inkoopvoorwaarden' zoals die wel meer door (vooral grotere) opdrachtgevers worden gehanteerd en deze vergelijking kan dus ook gebruikt worden bij andere inkoopvoorwaarden.

Alleen de artikelen waarin de voorwaarden significant van elkaar afwijken, worden in dit overzicht vermeld. Bij de vergelijking is de nummering van de ARVODI als uitgangspunt genomen.

ARVODI 2016 : http://wetten.overheid.nl/BWBR0038569/2016-10-04#Bijlage_3

AV BNO (2013) : <http://www.bno.nl/downloads/algemene-voorwaarden-bno-2013-nlendufr>

Onderwerp	Toelichting/advies
Beroepsfout ARVODI 1.1 AV BNO 10.3	Een fout levert een onrechtmatige daad op en vergroot de aansprakelijkheid van de opdrachtnemer. Deze definitie is te ruim geformuleerd. => Beroepsfouten dienen beperkt te blijven tot fouten te wijten aan opzet of bewuste roekeloosheid, of, bij ongewijzigde definitie, dient de aansprakelijkheid gelijk te zijn als voor andere situaties waarbij schade wordt veroorzaakt.
Garanties opdrachtnemer en acceptatie ARVODI 3.1-3.2+4.1 AV BNO 2.1	Het verrichten van ontwerpdiensten is een inspanningsverbintenis. Als de ontwerper zich voldoende heeft ingespannen de opdracht naar behoren uit te voeren, heeft hij aan zijn verplichting voldaan, ongeacht of het resultaat wordt goedgekeurd of niet, en heeft hij recht op vergoeding van zijn werkzaamheden. Met name bij grote opdrachtgevers wordt vaak met verschillende afdelingen gewerkt. Zo kan de uiteindelijke goedkeuring de verantwoordelijkheid zijn van een afdeling die niet betrokken is geweest bij het ontwerpproces. De acceptatietermijn is 30 dagen; dit is in sommige situaties te lang. => Spreek een duidelijke procedure af voor de goedkeuring, waarbij de goedkeuring niet op onredelijke gronden kan worden geweigerd als in het ontwerptraject aan de verplichtingen is voldaan. Gebeurt dat toch, dan zal dit deugdelijk moeten worden gemotiveerd. => Stel voor de termijn te verkorten tot 10 dagen.
Facturering na acceptatie ARVODI 4.5 AV BNO 2.1	De AV BNO stellen betaling niet afhankelijk van goedkeuring en acceptatie van het resultaat. => Zie advies bij Garanties opdrachtnemer en acceptatie (art. 3.1+3.2+4.1 ARVODI)

Verplichting opdrachtgever ARVODI -- AV BNO 2.2	<p>In de ARVODI ontbreekt iedere verplichting voor de opdrachtgever. Dit is van belang voor de mogelijkheid voor de ontwerper om de overeenkomst wegens tekortkoming van de opdrachtgever te kunnen beëindigen: geen verplichting, dan wordt het lastig om de opdrachtgever op wanprestatie aan te spreken.</p> <p>Verder is deze bepaling van belang voor dreigende vertraging (art. 20 ARVODI); die is verschoonbaar als duidelijk is dat de opdrachtgever zelf in gebreke is. De bepaling is ook van belang voor de garantie dat geen inbreuk op rechten wordt gemaakt (ARVODI 24.7); die kan geen betrekking hebben op door de opdrachtgever aangeleverde materialen.</p> <p>=> art. 2.2 AV BNO toevoegen.</p>
Inschakelen van derden ARVODI 8 AV BNO 3.1, 3.3	<p>De AV BNO gaan ervan uit dat de ontwerper derden inschakelt voor rekening en risico van de opdrachtgever en, als dat niet gebeurt, de voorwaarden van deze toeleverancier gelden voor de opdrachtgever. De ARVODI gaan er echter vanuit dat de ontwerper de derde inschakelt voor eigen rekening en risico, en dat de voorwaarden van de ontwerper gelden.</p> <p>=> Spreek in het voorkomende geval duidelijk af dat derden worden ingeschakeld op naam en voor risico van de opdrachtgever, met toepasselijkheid van voorwaarden van de derde.</p> <p>=> Bij het inschakelen van derden op eigen naam van de opdrachtnemer, dient een risico-opslag vergoed te worden.</p>
Voortgangsrapportage ARVODI 9 BNO 2.1	<p>Vaak wordt in de overeenkomst vermeld dat de opdrachtnemer verplicht is iedere week te rapporteren, of wanneer de opdrachtgever daarom vraagt. Dit staat vaak qua frequentie en belang niet in verhouding tot de aard van de opdracht en brengt extra tijd en kosten met zich mee. Zeer eenzijdige bepaling.</p> <p>=> Spreek een praktische regeling af m.b.t. rapportage.</p> <p>=> Extra rapportage is meerwerk.</p>
Schriftelijke bevestiging ARVODI 12 AV BNO 1.3	<p>De AV BNO staan toe dat een opdracht mondeling wordt verstrekt, de ARVODI eisen een schriftelijke bevestiging.</p> <p>=> Maak er een gewoonte van om iedere (mondelijke) afspraak te bevestigen. Met de e-mail is dat tegenwoordig zo gebeurd. Als de ontwerper een mededeling, toezegging van of gemaakte afspraak met de opdrachtgever schriftelijk heeft bevestigd, en de opdrachtgever reageert niet en protesteert niet tegen uitvoering van de opdracht, dan mag je ervan uitgaan dat er een bindende afspraak is.</p>
Publiciteit ARVODI 13.3 AV BNO 5.6	<p>De ontwerper heeft er belang bij de opdracht te kunnen gebruiken voor zijn eigen promotie en publiciteit. Het noemen van referenties is vaak een selectie-eis bij aanbestedingsprocedures.</p> <p>=> Spreek duidelijk af op welke wijze het werk door de ontwerper mag worden gebruikt.</p>
Geheimhouding/afstaan van bestanden ARVODI 13.4 AV BNO 4.4-4.5	<p>Eveneens in het kader van geheimhouding (art. 13) wordt in de ARVODI bepaald, dat de ontwerper al zijn schetsen, bestanden etc. na afloop van de opdracht aan de opdrachtgever moet overdragen. (Er geldt alleen een uitzondering voor bijzonder beroepen, zoals advocaten en accountants). In de AV BNO is bepaald dat deze eigendom van de ontwerper zijn en blijven en dat deze na afloop van de opdracht ook niet bewaard hoeven te worden.</p> <p>=> Ontwerpmateriaal en bestanden hoeven niet afgegeven te worden, tenzij er een redelijke vergoeding voor wordt betaald.</p> <p>=> Als het opdrachtgever uitdrukkelijk om geheimhouding gaat, dan kan ook afgesproken worden dat vertrouwelijke informatie afkomstig van de opdrachtgever na afloop van de opdracht zal worden geretourneerd, en voor het overige zal worden vernietigd.</p>

Verklaring omtrent gedrag ARVODI 15.2-15.3 AV BNO --	Specifieke bepaling bij overheidsopdrachten, waarin de AV BNO niet voorzien. Deze bepaling grijpt diep in de privacy van betrokken personen. => Alleen als er een gerechtvaardigd belang is, zal van de ontwerper verlangd kunnen worden aan deze voorschriften te voldoen en aan het veiligheidsonderzoek mee te werken. => Termijn van uiterlijk 3 werkdagen voor aanvang werkzaamheden kan te kort zijn.
Meerwerk ARVODI 16.2-16.4 AV BNO 6.2	Let op: meerwerk mag in rekening gebracht worden, maar pas na een goedgekeurde aanvullende offerte. Tot 15% meerwerk moet geaccepteerd worden. => trek tijdig aan de bel en stel een offerte op voor meerwerk. => dat 15% meerwerk door opdrachtnemer geaccepteerd moet worden kan onder omstandigheden onredelijk zijn.
Minderwerk ARVODI 16.5 AV BNO --	De AV BNO kennen geen regeling m.b.t. minderwerk, wel m.b.t. voortijdige beëindiging van de opdracht (art. 8.1). => Bespreek in het voorkomende geval of er sprake is van een redelijke vermindering van het werk, of van een voortijdige beëindiging van (een deel van) de opdracht. In het laatste geval voorzien de AV BNO in een compensatieregeling. Zie verder bij Opzegging .
Facturering ARVODI 17 AV BNO 7.4	De ARVODI voorzien niet in een regeling voor tussentijdse facturering (wel iets over voorschotten, zie art. 19 ARVODI) => Leg bij omvangrijke opdrachten schriftelijk vast dat tussentijds mag worden gefactureerd.
Betalingsoverschrijding ARVODI 18.2 AV BNO 7.3	De betalingstermijn is 30 dagen, waarna rente en kosten verschuldigd zijn. Deze moeten wel gevorderd worden. => neem in de betalingsherinnering op dat rente en kosten gevorderd worden.
Boekcontrole ARVODI 18.3 AV BNO --	Recht op boekcontrole bestaat alleen voor de opdrachtgever. => Indien bijv. een royalty- of hergebruikregeling met de opdrachtgever is afgesproken, dient ook een recht op boekcontrole voor de opdrachtnemer overeengekomen te worden.
Dreigende vertraging ARVODI 20.1-20.2 AV BNO 2.3	Uitgangspunt in de ARVODI is dat iedere overeengekomen termijn fataal is, waarbij overschrijding betekent dat de opdrachtnemer tekort schiet, zelfs als een nieuwe termijn overeengekomen wordt. => Afspreken dat termijnen niet fataal zijn. => Meld bij dreigende vertraging duidelijk door wie de vertraging is veroorzaakt; wanneer die niet aan de opdrachtnemer is toe te rekenen, is deze niet aansprakelijk. (De boete bij vertraging die in eerdere versies van de ARVODI stond, is geschrapt).
Aansprakelijkheid ARVODI 21.3 AV BNO 10	De ARVODI bevat een beperking van de aansprakelijkheid, maar er wordt geen onderscheid gemaakt tussen directe en indirecte schade. Bovendien geldt deze beperking niet bij inbreuk op intellectuele eigendomsrechten. Wel is de aansprakelijkheid niet langer geregeld 'per gebeurtenis', en is deze gemaximeerd per contractjaar. Ook van belang is de toevoeging "Tenzij anders overeengekomen"; dit biedt ruimte voor het afspreken van een aangepaste aansprakelijkheidsregeling. => de aansprakelijkheid in de AV BNO is beperkt tot toerekenbare, directe schade, en tot het honorarium dat met de opdracht is gemoeid, met een maximum van €75.000,- dan wel het bedrag dat door de verzekeraar wordt uitgekeerd. De aansprakelijkheid vervalt na 2 jaar. => de beperking van aansprakelijkheid moet ook gelden bij (niet-toerekenbare)

	<p>inbreuk op intellectuele eigendomsrechten (zie ook Intellectuele Eigendomsrechten).</p> <p>=> Als een beroepsaansprakelijkheidsverzekering is afgesloten, overleg dan met de tussenpersoon/verzekeraar of de verzekering dekking biedt, indien wordt afgeweken van de AV BNO (zie ook Verzekering).</p>
<p>Ontbinding ARVODI 22.4 AV BNO 8.3</p>	<p>Volgens de ARVODI heeft alleen de opdrachtgever het recht de overeenkomst te ontbinden als er sprake is van faillissement of surseance van betaling. De AV BNO geven dit recht ook aan de opdrachtnemer. Deze kan er immers belang bij hebben zijn werkzaamheden te staken als blijkt dat er geen geld meer is, en, om in het uiterste geval, de verleende licentierechten terug te halen.</p> <p>Nu zal de overheid zelf niet snel failliet gaan, maar voor het geval de ARVODI gehanteerd worden door een opdrachtgever die wel failliet kan gaan: => De bepaling uit art. 22.4 ARVODI voor beide partijen laten gelden.</p>
<p>Opzegging ARVODI 22.6 AV BNO 8.1, 8.2</p>	<p>De ARVODI kent geen schadevergoeding toe bij opzegging, de AV BNO wel, nl. tenminste 30% van het restant van het verschuldigde honorarium.</p> <p>Reden hiervoor is dat de werkzaamheden plotseling wegvallen, andere opdrachten afgeketst zijn vanwege deze opdracht, en er vervangende opdrachten gezocht moeten worden. Onder omstandigheden kan een volledige vergoeding van het resterende honorarium gerechtvaardigd zijn, of de gedeelde winst. Zeker wanneer de rechten op voorhand al zijn overgedragen. Nu kan de opdrachtgever tussentijds opzeggen en zonder consequenties de geleverde (schets)ontwerpen verder (laten) toepassen, zonder dat het ontwerp bureau recht heeft op inspraak of een extra vergoeding.</p> <p>=> art. 22.6 ARVODI laatste zin vervangen door: De opdrachtgever dient tenminste 30% van het resterende deel van het honorarium te vergoeden dat bij volledige vervulling van de opdracht verschuldigd zou zijn. OF: De opdrachtgever zal een redelijke opzegtermijn van tenminste XX maand(en) in acht nemen, gedurende welke termijn de opdrachtgever de gebruikelijke hoeveelheid werkzaamheden van de ontwerper blijft afnemen, dan wel financieel zal compenseren.</p>
<p>Intellectuele eigendomsrechten ARVODI 24.1+24.9 AV BNO 4-5</p>	<p>Alle auteursrechten worden overgedragen aan de opdrachtgever. Dit is een onredelijke, disproportionele en onnodige bepaling (in strijd met de Gids Proportionaliteit en het innovatiebeleid van de overheid zelf). De intellectuele eigendomsrechten stellen een ontwerper in staat om zijn creatieve prestatie te exploiteren. Door deze rechten direct, onvoorwaardelijk en om niet over te dragen, verspeelt hij dit recht.</p> <p>Nieuw in de voorwaarden van 2016 is de toevoeging: "Tenzij anders overeengekomen". Dit biedt ruimte voor het afspreken van een aangepaste regeling m.b.t. de auteursrechten. Let op: de overheid gaat uit van een overdracht, waarbij de prijs is verdisconteerd in de offerte. Bij een licentie zal de overheid verlangen dat de prijs omlaag gaat. Verwerk in een eerste offerte dus (zichtbaar of onzichtbaar) een opslag voor de overdracht van rechten.</p> <p>=> maatwerk gebaseerd op (exclusieve) licenties is over het algemeen voldoende. => indien een volledige rechtenoverdracht wordt overeengekomen, dienen aanvullende (financiële) voorwaarden overeengekomen worden. (zie bijv. de 'Aanvullende voorwaarden Intellectuele Eigendomsrechten BNO').</p>
<p>Persoonlijksrechten ARVODI 24.6 AV 4.3+5.2</p>	<p>De persoonlijkheidsrechten van de opdrachtnemer zien op het recht op naamsvermelding (1), het recht om zich te verzetten tegen wijzigingen in het werk (2), en zich te verzetten tegen verminking of aantasting van het werk (3).</p> <p>Van 1+2 kan afstand worden gedaan. Het is niet redelijk dat de ontwerper bij voorbaat al afstand doet van zijn persoonlijkheidsrechten.</p> <p>Het recht op naamsvermelding is ook van belang i.v.m. art. 8 van de Auteurswet, dat bepaalt dat als een opdrachtgever een opdracht gemaakt werk onder zijn eigen</p>

	<p>naam naar buiten brengt, hij als maker van het werk wordt beschouwd, tenzij anders is overeengekomen.</p> <p>=> Beding het recht op naamsvermelding en spreek af dat wijzigingen alleen door de ontwerper of na toestemming van de ontwerper mogen worden aangebracht.</p>
<p>Vrijwaring inbreuk intellectuele eigendomsrechten ARVODI 24.7 AV BNO 9+2.4 sub b</p>	<p>Een ontwerper kan alleen instaan voor de auteursrechten; er is sprake van inbreuk op auteursrechten van derden als werk van die derden is nagemaakt. In de AV BNO garandeert de ontwerper dat hij het werk zelf tot stand heeft gebracht.</p> <p>Een ontwerper kan niet garanderen dat hij geen inbreuk maakt op merk-, model-, octrooi- of andere (geregistreerde) rechten van derden. Daarvoor zijn uitvoerige onderzoeken noodzakelijk, wat niet tot de opdracht behoort, tenzij uitdrukkelijk overeengekomen.</p> <p>Op grond van de ARVODI dient de ontwerper alle verantwoordelijkheid, kosten voor het weerleggen van een gestelde claim en eventuele gevolgen te dragen. Bovendien is de aansprakelijkheid op dit punt onbeperkt. Dit is onredelijk en onaanvaardbaar.</p> <p>=> De ontwerper kan garanderen dat hij de maker van het werk is en over het werk kan beschikken, en dat het werk, voor zover hij ten tijde van de totstandbrenging daarvan, in redelijkheid en zonder onderzoek naar bestaande rechten, wist of behoorde te weten, geen inbreuk maakt op rechten van derden. Deze garantie strekt zich niet uit tot materiaal dat is aangeleverd door of vanwege de opdrachtgever.</p> <p>=> Een vrijwaring gaat te ver; de opdrachtgever vangt de claim op en stelt, indien van toepassing de ontwerper aansprakelijk voor geleden schade, waarbij alleen een onbeperkte aansprakelijkheid geldt in geval van opzet of grove schuld.</p> <p>=> Eventuele aansprakelijkheid voor (niet-opzettelijke) inbreuk, moet beperkt worden; art. 21.3, sub c. moet worden geschrapt.</p>
<p>Verzekering ARVODI 26.1 AV BNO --</p>	<p>Een beroepsaansprakelijkheidsverzekering is vereist. De AV BNO kennen deze voorwaarde niet.</p> <p>=> Verzekering dient in relatie te staan tot de aansprakelijkheid/risico's.</p> <p>=> Maak een voorbehoud voor goedkeuring door de verzekeraar en neem direct contact op met de tussenpersoon/verzekeraar.</p> <p>=> Bereken eventueel een verhoogde premie i.v.m. verhoogde aansprakelijkheidsbedragen door aan de opdrachtgever.</p>
<p>Melding in publicaties of reclame-uitingen ARVODI 31</p>	<p>Zie Publiciteit (ARVODI 13.3)</p>