VOORWAARDEN VAN TOEPASSING OP DE LEVERING VAN ZAKEN EN DE UITVOERING VAN DIENSTEN DOOR KICK AUTOMATISERING B.V., KICK SOLUTIONS B.V., KICK SERVICES B.V., MICROSUP B.V., MICROSUP MAATWERK B.V. OF COMPUNETH B.V.

Voor alle vennootschappen gedeponeerd bij Kamer van Koophandel Haaglanden onder KICK Automatisering b.v. onder nummer 5121.

1 Algemeen

1.1 Op alle aanbiedingen van en op alle opdrachten aan KICK Automatisering B.V., Kick Solutions B.V., Kick Services B.V., Microsup B.V., Microsup Maatwerk B.V. of CompuNeth B.V. (hierna: "**KICK**") tot uitvoering van diensten van welke aard ook en/of levering van producten door KICK, en op alle overeenkomsten of rechtsbetrekkingen met KICK terzake, zijn deze voorwaarden van toepassing.

1.2 De toepasselijkheid van voorwaarden van de wederpartij of opdrachtgever (hierna: opdrachtgever) van KICK wordt hierdoor uitdrukkelijk van de hand gewezen.

1.3 Op van deze voorwaarden afwijkende bedingen kan door de opdrachtgever slechts een beroep worden gedaan indien en in zoverre deze door KICK schriftelijk zijn aanvaard.

1.4 Indien enige of meerdere bepalingen van deze voorwaarden nietig of onverbindend worden verklaard, dan wel worden vernietigd, zullen de overige bepalingen van deze voorwaarden geldig blijven. In een dergelijk geval zullen KICK en opdrachtgever zich inspannen om de nietige of onverbindende bepaling te vervangen door een geldige bepaling die de oorspronkelijke bedoeling van partijen zoveel mogelijk tot uitdrukking brengt.

1.5 Wanneer met opdrachtnemer eenmaal is gecontracteerd met toepassing van deze algemene voorwaarden, stemt opdrachtgever hierdoor in met toepassing van deze algemene voorwaarden op nadien gesloten overeenkomsten.

2 Aanbiedingen, opdrachten en overeenkomsten

2.1 Alle aanbiedingen van KICK zijn vrijblijvend, tenzij door KICK schriftelijk uitdrukkelijk anders is aangegeven.

2.2 De opdrachtgever is gehouden om KICK te voorzien van alle benodigde en correcte informatie die KICK mogelijk nodig heeft om een offerte aan opdrachtgever uit te brengen. Opdrachtgever staat in voor de juistheid en de volledigheid van door hem of namens hem aan KICK verstrekte informatie, specificaties van de prestatie en andere gegevens waarop KICK zijn aanbieding baseert. Indien opdrachtgever deze verplichting niet correct nakomt is KICK gerechtigd extra kosten bij opdrachtgever in rekening te brengen.

2.3 Opdrachten en acceptaties van aanbiedingen door de opdrachtgever gelden als onherroepelijk.

2.4 KICK is slechts gebonden wanneer zij schriftelijk heeft aanvaard dan wel met uitvoering is begonnen. KICK is bovendien slechts gebonden zoals zij schriftelijk heeft aanvaard. Mondelinge toezeggingen of afspraken door of met haar personeel verbinden KICK niet dan nadat en in zoverre zij deze schriftelijk heeft bevestigd.

3 Tekeningen, opgaven, bescheiden

3.1 In catalogi, brochures, afbeeldingen, schema's en dergelijke opgenomen gegevens zijn slechts verbindend voor KICK indien en in zoverre dat uitdrukkelijk schriftelijk is overeengekomen.

3.2 Van KICK afkomstige bescheiden en gegevens mogen, behoudens uitdrukkelijke toestemming van KICK, door de opdrachtgever aan derden noch ter hand worden gesteld noch worden meegedeeld.

4 Prijs

4.1 Door KICK opgegeven of met KICK overeengekomen prijzen zijn, tenzij schriftelijk uitdrukkelijk anders is bepaald:
- gebaseerd op levering af ons bedrijf, magazijn of andere opslagplaats;
- exclusief B.T.W., invoerrechten, andere belasting, heffingen en rechten;
- exclusief de kosten van verpakkingen, installatie, in- en uitlading, vervoer en verzekering;
- in Euro, eventuele koerswijzigingen worden doorberekend.

4.2 Indien KICK verpakking, emballage, inlading, vervoer, lossing, verzekering, installatie, montage of andere diensten op zich heeft genomen zonder dat daarvoor uitdrukkelijk schriftelijk een prijs is overeengekomen is zij gerechtigd de opdrachtgever daarvoor de werkelijke kosten en/of de bij KICK gebruikelijke tarieven in rekening te brengen.

4.3 Door KICK opgegeven of met KICK overeengekomen prijzen zijn gebaseerd op de kostprijs voor onder andere materialen en lonen op het moment van de aanbieding of aanvaarding van een opdracht door KICK. Indien de kostprijs nadien een verhoging ondergaat of een wijziging in valutaverhoudingen plaatsvindt, is KICK gerechtigd een dienovereenkomstige prijsverhoging aan de opdrachtgever in rekening te brengen.

4.4 KICK doet haar uiterste best om in haar offertes een zo nauwkeurig mogelijke prijsopgave te verstrekken. De werkelijke situatie kan echter afwijken van de gegevens waarover KICK beschikte ten tijde van het verstrekken van de offerte of de werkzaamheden kunnen om andere redenen in omvang meer bedragen dan vooraf geschat. Om die reden behoudt KICK zich het recht voor om alle verrichte werkzaamheden en alle gemaakte kosten aan opdrachtgever in rekening te brengen, ook al overstijgt dit de geoffreerde prijs.

5 Uitvoering van diensten

5.1 Deze bepaling geldt voor de uitvoering van alle diensten door KICK, behalve voor zover hiervan in deze voorwaarden voor het leveren van een specifieke dienst wordt afgeweken.

5.2 De werkzaamheden vangen aan op het overeengekomen tijdstip, doch niet dan nadat KICK beschikt over alle door de opdrachtgever te verstrekken voorwerpen, bescheiden en gegevens en nadat een eventueel overeengekomen vooruitbetaling door KICK is ontvangen of zekerheid ten behoeve van KICK is gesteld.

5.3 Indien de opdrachtgever met KICK een bepaalde einddatum of duur (hierna: duur) voor de werkzaamheden is overeengekomen is hij in geval van overschrijding daarvan door omstandigheden die KICK kunnen worden toegerekend gerechtigd KICK een redelijke termijn te stellen waarbinnen de werkzaamheden alsnog uitgevoerd dienen te zijn, bij gebreke van welke uitvoering de opdrachtgever gerechtigd is de overeenkomst voor het niet uitgevoerde gedeelte door een schriftelijke verklaring te beëindigen, onverminderd het bepaalde in artikel 20. Overschrijding van de overeengekomen of door de opdrachtgever gestelde duur van de werkzaamheden geeft de opdrachtgever geen recht op niet-nakoming door hem van enige uit de overeenkomst voortvloeiende verplichting noch op enige aanvullende of vervangende schadevergoeding.

5.4 De overeengekomen of door de opdrachtgever op grond van artikel 5.3 gestelde duur der werkzaamheden wordt verlengd met de tijd dat de uitvoering wordt vertraagd door overmacht. Zij wordt ook verlengd met de tijd dat de opdrachtgever met de uitvoering van enige verplichting later is dan overeengekomen of door KICK redelijkerwijze verwacht kan worden.

5.5 KICK heeft het recht om de werkzaamheden naar eigen inzicht uit te voeren, al dan niet door inschakeling van derden en al dan niet in gedeelten. Indien uitvoering plaatsvindt in gedeelten is KICK gerechtigd om van de opdrachtgever te eisen dat deze het werk steeds per gedeelte goedkeurt alvorens KICK aanvangt met het volgende gedeelte.

5.6 De opdrachtgever is verplicht KICK in staat te stellen haar werkzaamheden zonder beperkingen te verrichten. Hij dient onder meer zorg te dragen voor tijdige verschaffing aan KICK van technische, onderhoudstechnische en functionele productspecificaties van zaken waaraan, waarmee of in verband waarmee werkzaamheden dienen te worden verricht. Indien de werkzaamheden op locatie worden verricht dient opdrachtgever bovendien zorg te dragen voor een toegankelijke en veilige werkomgeving in overeenstemming met daarvoor geldende voorschriften en instructies, en voor aanwezigheid van de nodige faciliteiten zoals voldoende begeleiding, verlichting, energie en energiepunten, geschikte telecommunicatiefaciliteiten en bekabeling, alles voor rekening en risico van opdrachtgever.

5.7 Indien de overeenkomst tot dienstverlening is aangegaan met het oog op de uitvoering door een bepaalde persoon zal KICK steeds gerechtigd zijn deze persoon te vervangen door één of meer andere personen met dezelfde kwaliteiten.

5.8 Bij verwerking van gegevens met gebruik van telecommunicatiefaciliteiten kan KICK aan opdrachtgever toegangs- of identificatiecodes toewijzen. Indien dat gebeurt, dient opdrachtgever deze toegangscodes strikt vertrouwelijk te behandelen.

6 Service en onderhoud

6.1 Deze bepaling is van toepassing op onderhoud- en serviceovereenkomsten of wanneer schriftelijk is overeengekomen dat KICK onderhoud- en/of servicediensten aan opdrachtgever zal verlenen.

6.2 KICK verbindt zich om de in de overeenkomst gespecificeerde apparatuur (hierna "**Apparatuur**") in technische en functionele zin te onderhouden conform de fabrieksspecificaties, teneinde een goede werking van deze Apparatuur zoveel als mogelijk te waarborgen.

6.3 Opdrachtgever stelt KICK onmiddellijk na de ontdekking van een storing in kennis door middel van een door een terzake deskundige medewerker van opdrachtgever opgestelde gedetailleerde omschrijving van de opgetreden storing.

6.4 Ter nakoming van de verplichting tot het uitvoeren van onderhoud of service zal KICK uitsluitend de volgende werkzaamheden verrichten:

a. Preventief onderhoud: de door KICK ter voorkoming van storingen noodzakelijk geachte inspectie en afstelling van de Apparatuur. De noodzaak en frequentie hiervan wordt bepaald aan de hand van door KICK relevant geachte factoren;

b. Correctief onderhoud: het opheffen van de aangemelde storingen aan de Apparatuur waaronder is begrepen het uitvoeren van noodzakelijke reparaties en het zonodig vervangen van onderdelen;

c. Remote preventief onderhoud: de door KICK ter voorkoming van storingen noodzakelijk geachte controle en afstelling door middel van een via telecommunicatievoorzieningen tot stand gebrachte verbinding met de Apparatuur;

d. Remote correctief onderhoud: het diagnosticeren en/of opheffen van aangemelde storingen door middel van een via telecommunicatievoorzieningen tot stand gebrachte verbinding met de Apparatuur.

6.5 In de overeengekomen onderhoudsprijs zijn niet begrepen:

a. het vervangen van verbruiksartikelen zoals maar niet beperkt tot inktlinten;

b. vervangingskosten van onderdelen;

c. onderhoudsdiensten die dienen te worden verricht als gevolg van onoordeelkundig gebruik, herstelwerkzaamheden door derden of van buiten komende oorzaken zoals, maar niet beperkt tot, stroomstoringen of illegaal gekopieerde of gebruikte software;

d. werkzaamheden ten behoeve van gedeeltelijke of algehele revisie of modificaties van de Apparatuur;

e. werkzaamheden ten gevolge van verplaatsing, verhuizing, en/of herinstallatie van de Apparatuur.

6.6 Op eerste verzoek van KICK zal een ter zake deskundige werknemer van opdrachtgever beschikbaar zijn voor raadpleging door KICK voor alle door KICK in het kader van onderhoud of service te verlenen diensten of te verrichten handelingen.

6.7 Vervangen onderdelen worden dan wel blijven eigendom van KICK, tenzij opdrachtgever de kosten voor de onderdelen die zijn gebruikt ter vervanging van de reeds aanwezige onderdelen heeft voldaan en opdrachtgever te kennen heeft gegeven de eigendom op die onderdelen te willen verwerven.

6.8 Serviceverlening vindt plaats op werkdagen tussen 08:30 en 17:00 uur. Indien het naar het oordeel van KICK noodzakelijk is dat buiten deze tijden wordt gewerkt dient opdrachtgever de werknemers van KICK hiertoe in staat te stellen. De voor deze afwijkende tijden geldende toeslagen of tarieven zullen bij de opdrachtgever in rekening worden gebracht.

6.9 KICK verbindt zich om gedurende de looptijd van de service-/onderhoudsovereenkomst de door opdrachtgever gemelde storingen naar beste kunnen te verhelpen en zijn expertise omtrent de Apparatuur op peil te houden. Alle gegevens omtrent de aan de Apparatuur verrichte werkzaamheden zal KICK vastleggen in een voor opdrachtgever op aanvraag beschikbare administratie.

7 Maatwerk Programmatuur

7.1 De volgende bepalingen zijn van toepassing indien KICK in opdracht van opdrachtgever programmatuur ontwikkelt (hierna "**Maatwerk Programmatuur**"). Onder de term programmatuur wordt verstaan iedere instructie of set van instructies die is of zijn bedoeld om door of op een apparaat te worden uitgevoerd of gebruikt, inclusief de daarbij behorende documentatie (mits tussen partijen schriftelijk is overeengekomen dat KICK de betreffende documentatie zal opstellen en verstrekken).

7.2 Partijen zullen schriftelijk specificeren welke Maatwerk Programmatuur ontwikkeld zal worden en op welke manier dit zal geschieden. KICK zal de Maatwerk Programmatuurontwikkeling met zorg uitvoeren op basis van door de opdrachtgever te verstrekken gegevens. Indien is overeengekomen dat de Maatwerk Programmatuurontwikkeling in fasen zal plaatsvinden, kan KICK de aanvang van de werkzaamheden die tot een volgende fase behoren uitstellen, totdat de opdrachtgever de resultaten van de daaraan voorafgaande fase schriftelijk heeft goedgekeurd.

7.3 De opdrachtgever aanvaardt dat indien partijen overeenkomen dat de te leveren werkzaamheden met betrekking tot de Maatwerk Programmatuur worden uitgebreid of gewijzigd, het tijdstip van voltooiing van de werkzaamheden daardoor nadelig kan worden beïnvloed. KICK zal de opdrachtgever daaromtrent zo spoedig mogelijk op de hoogte stellen. Indien voor de werkzaamheden met betrekking tot de Maatwerk Programmatuur een vaste prijs is afgesproken, zal KICK de opdrachtgever inlichten, indien een uitbreiding of wijziging als hiervoor bedoeld tot gevolg heeft dat de overeengekomen prijs wordt beïnvloed.

7.4 KICK zal de Maatwerk Programmatuur aan de opdrachtgever conform de schriftelijk vastgelegde specificaties opleveren. De oplevering is voltooid nadat de Maatwerk Programmatuur ter beschikking van de opdrachtgever is gesteld of, indien zulks is overeengekomen, na installatie van de Maatwerk Programmatuur bij de opdrachtgever.

7.5 De Maatwerk Programmatuur wordt geacht te zijn aanvaard na oplevering. Indien een acceptatietest voor de Maatwerk Programmatuur schriftelijk tussen partijen is overeengekomen, wordt (in afwijking van artikel 13) de Maatwerk Programmatuur geacht te zijn aanvaard: (i) na acceptatie door de opdrachtgever, of (ii) wanneer opdrachtgever niet binnen 2 (twee) dagen na afloop van de testperiode van de Maatwerk Programmatuur KICK schriftelijk over het bestaan van gebreken heeft geïnformeerd.

7.6 Indien een schriftelijke overeenkomst tussen partijen voorziet in acceptatie van de Maatwerk Programmatuur door de opdrachtgever, heeft de opdrachtgever het recht de programmatuur gedurende 8 (acht) dagen na oplevering te testen, tenzij tussen partijen schriftelijk een andere termijn is overeengekomen (de "testperiode").

7.7 Indien bij het uitvoeren van de acceptatietest blijkt dat in de Maatwerk Programmatuur voorkomende gebreken de voortgang van de acceptatietest belemmeren, zal de opdrachtgever KICK hierover schriftelijk en gedetailleerd informeren in welk geval de testperiode onderbroken wordt totdat de programmatuur in essentie conform de schriftelijk vastgelegde specificaties functioneert.

7.8 Indien bij het uitvoeren van de acceptatietest of gedurende de testperiode blijkt dat de Maatwerk Programmatuur gebreken vertoont waardoor deze niet aan de schriftelijk vastgestelde specificaties voldoet, zal de opdrachtgever KICK binnen 2 (twee) dagen na afloop van de testperiode in een schriftelijk en gedetailleerd acceptatieverslag over de gebreken informeren. KICK zal in dat geval de gemelde gebreken binnen een redelijke termijn herstellen. Het herstel geschiedt gratis indien de programmatuur voor een vaste prijs is ontwikkeld.

7.9 De Maatwerk Programmatuur dient door de opdrachtgever te worden geaccepteerd, indien deze in essentie conform de schriftelijk vastgelegde specificaties functioneert.

8 Installatie / implementatie

8.1 Indien schriftelijk overeengekomen zal KICK de geleverde zaken, programmatuur of Maatwerk Programmatuur installeren of laten installeren. Dit artikel is in zo'n geval aanvullend van toepassing naast de overige bepalingen van deze voorwaarden.

8.2 Opdrachtnemer dient vóór installatie van de zaken, programmatuur of Maatwerk Programmatuur alle noodzakelijke faciliteiten zoals ook bedoeld in artikel 5.6 ter beschikking te stellen. KICK zal desgewenst een offerte uitbrengen omtrent de kosten voor de aanleg van dergelijke faciliteiten.

8.3 Installatiewerkzaamheden worden als opgeleverd beschouwd wanneer KICK aan opdrachtgever kennis heeft gegeven van de voltooiing van de installatie en de opdrachtgever deze heeft goedgekeurd. Indien opdrachtgever de installatie niet direct goedkeurt, wordt de installatie geacht te zijn goedgekeurd door opdrachtgever, tenzij deze binnen acht (8) dagen nadat de installatie is voltooid aan KICK schriftelijk heeft medegedeeld dat de installatie niet is goedgekeurd, onder vermelding van redenen.

9 Levertijd en levering van zaken

9.1 De levertijd van zaken gaat in na totstandkoming van de overeenkomst, nadat KICK beschikt over alle door de opdrachtgever te verstrekken voorwerpen, bescheiden en gegevens en nadat een eventueel overeengekomen vooruitbetaling door KICK is ontvangen of zekerheid voor betaling ten behoeve van KICK is gesteld.

9.2 Door KICK te leveren zaken gelden als geleverd zodra zij voor vervoer naar of ten behoeve van de opdrachtgever de fabriek, de winkel, de werkplaats of het magazijn van KICK of door haar ingeschakelde derden hebben verlaten.

9.3 Indien schriftelijk overeengekomen zal KICK de zaken afleveren op een vooraf door opdrachtgever in Nederland aan te wijzen plaats.

9.4 Overschrijding van levertijden geeft de opdrachtgever geen recht op aanvullende of vervangende schadevergoeding of op niet-nakoming door hem van enige uit de overeenkomst voortvloeiende eigen verplichting. De opdrachtgever is echter gerechtigd de overeenkomst door een schriftelijke verklaring te beëindigen, indien en in zoverre KICK de te leveren zaken niet binnen een met de opdrachtgever na bovenbedoelde overschrijding schriftelijk overeengekomen redelijke termijn alsnog geleverd heeft.

9.5 Levertijden worden verlengd met de tijd dat de uitvoering van de overeenkomst wordt vertraagd door overmacht. Zij worden ook verlengd met de tijd dat de opdrachtgever met de uitvoering van enige verplichting later is dan overeengekomen of door KICK redelijkerwijze verwacht kan worden

9.6 Indien met KICK een boete is overeengekomen te betalen bij overschrijding van de levertijd, is deze slechts verschuldigd indien de overschrijding aan nalatigheid van KICK te wijten is en de opdrachtgever aantoont tengevolge van de overschrijding schade te hebben geleden. De verschuldigde boete is nooit hoger dan het bedrag van de werkelijk geleden schade.

9.7 KICK heeft het recht om in gedeelten te leveren. Voor de toepassing van deze voorwaarden wordt iedere deellevering als zelfstandige levering aangemerkt.

10 Intellectueel eigendom

10.1 De industriële en intellectuele eigendomsrechten op of in verband met de geleverde zaken of verrichte diensten blijven bij KICK of derden-rechthebbenden en gaan nimmer over op de opdrachtgever. De opdrachtgever verkrijgt slechts de gebruiksrechten op basis van de toepasselijke gebruiksvoorwaarden.

10.2 Het is opdrachtgever niet toegestaan enige aanduiding omtrent intellectueel eigendom uit de programmatuur, apparatuur of materialen te verwijderen of aan te passen, daaronder begrepen aanduidingen omtrent het vertrouwelijke karakter en geheimhouding van programmatuur, Maatwerk Programmatuur en software.

10.3 Het is de opdrachtgever niet toegestaan zonder voorafgaande toestemming van KICK de geleverde software, Maatwerk Programmatuur of programmatuur geheel of gedeeltelijk te ontmantelen, te decompileren, daarop reverse engineering toe te passen, te integreren of te combineren met andere software, te kopiëren, te vertalen, aan te passen, variaties aan te brengen en/of te wijzigen, behoudens voor zover toegestaan ingevolge de van toepassing zijnde licentievoorwaarden en wetgeving.

10.4 De opdrachtgever verkrijgt met betrekking tot geheel in zijn opdracht en te zijnen behoeve ontwikkelde Maatwerk Programmatuur het niet-exclusieve niet overdraagbare recht tot onbeperkt gebruik van de programmatuur in zijn eigen bedrijf. Slechts indien dit uitdrukkelijk schriftelijk is overeengekomen, wordt de broncode van de Maatwerk Programmatuur aan de opdrachtgever ter beschikking gesteld en (indien dit eveneens uitdrukkelijk is overeengekomen) is de opdrachtgever gerechtigd in de Maatwerk Programmatuur wijzigingen aan te brengen.

10.5 Alle rechten welke opdrachtgever verwerft op de door opdrachtgever in de Maatwerk Programmatuur aangebrachte wijzigingen, draagt opdrachtgever hierdoor reeds nu voor alsdan over aan KICK. Opdrachtgever zal voorts alles doen dat nog nodig mocht blijken om KICK gerechtigd te doen zijn tot de in de vorige zin bedoelde rechten. KICK verstrekt hierdoor aan opdrachtgever ten aanzien van de aangebrachte wijzigingen in de Maatwerk Programmatuur een licentie conform de in artikel 10.4 verstrekte licentie.

10.6 Standaard programmatuur omvat alle programmatuur die als zodanig door KICK wordt aangeboden. Standaardprogrammatuur kan op aanvraag van opdrachtgever worden aangepast. Er wordt door KICK aan opdrachtgever een gebruiksrecht verleend voor een bepaalde tijd, doch maximaal voor 5 jaar.

10.7 Het is KICK toegestaan technische maatregelen te nemen ter bescherming van de programmatuur. Deze beveiliging mag door opdrachtgever op geen enkele wijze worden verwijderd of omzeild.

10.8 Tenzij KICK een dergelijke kopie ter beschikking stelt is het de opdrachtgever toegestaan één identieke reservekopie van de programmatuur/software aan te houden, uitsluitend als oplossing voor gevallen van onvrijwillig bezitsverlies.

10.9 Het is opdrachtgever bekend dat de ter beschikking gestelde apparatuur, programmatuur, software en andere materialen vertrouwelijke informatie bevatten die als zodanig dient te worden behandeld. Indien programmatuur afkomstig van KICK of door KICK ingeschakelde derden door het toedoen of nalaten van opdrachtgever geheel of gedeeltelijk in handen van derden komt verbeurt de opdrachtgever een boete welke minimaal gelijk is aan het contractbedrag betreffende de geleverde programmatuur, onverminderd het recht van KICK om daarnaast de door haar geleden schade van opdrachtgever te vorderen.

11 Risico en eigendomsovergang

11.1 Het risico voor zaken van de opdrachtgever waaraan, waarmee of in verband waarmee werkzaamheden worden verricht is, ook indien die zaken zich in gebouwen of op terreinen van KICK bevinden, voor de opdrachtgever.

11.2 Het risico voor zaken van KICK waaraan, waarmee of in verband waarmee werkzaamheden worden verricht is voor de opdrachtgever zodra die zaken ten behoeve van de opdrachtgever de gebouwen of terreinen van KICK hebben verlaten.

11.3 Het risico voor de door KICK te leveren zaken is voor de opdrachtgever vanaf het moment dat die zaken als geleverd gelden als bedoeld in artikel 9.2.

11.4 Inlading, verzending of vervoer, lossing en verzekering van te leveren zaken geschieden voor risico van de opdrachtgever, ook indien KICK daar zelf voor zorgdraagt.

12 Eigendomsvoorbehoud

12.1 Alle door KICK geleverde zaken blijven eigendom van KICK tot aan het moment van algehele voldoening van al hetgeen KICK in verband met de onderliggende overeenkomst en/of eerdere danwel latere overeenkomsten van dezelfde aard van de opdrachtgever te vorderen heeft, schade, kosten en rente daaronder begrepen. Een retentierecht op die zaken komt de opdrachtgever niet toe.

12.2 Indien opdrachtgever (mede) uit zaken waarop een eigendomsvoorbehoud van KICK van toepassing is een nieuwe zaak vormt, vormt opdrachtgever die zaak slechts voor KICK en in opdracht van KICK. KICK wordt dan ook eigenaar van de nieuw gevormde zaak. Ten aanzien van de nieuw gevormde zaak is artikel 12.1 eveneens van toepassing.

12.3 De opdrachtgever is verplicht de onder eigendomsvoorbehoud geleverde zaken te behandelen met de gebruikelijke zorgvuldigheid en deze te verzekeren tegen de gangbare risico's. Tevens dienen deze zaken zodanig te worden gewaarmerkt dat zij voor derden herkenbaar zijn als eigendom van KICK.

12.4 Opdrachtgever is niet gerechtigd de onder het eigendomsvoorbehoud vallende zaken te verpanden of op enige andere wijze te bezwaren.

12.5 Indien derden beslag leggen op de onder eigendomsvoorbehoud geleverde zaken dan wel rechten daarop willen vestigen of doen gelden, is opdrachtgever verplicht KICK onmiddellijk daarvan schriftelijk op de hoogte te stellen.

12.6 Opdrachtgever mag over onder eigendomsvoorbehoud geleverde zaken binnen het kader van diens normale bedrijfsvoering beschikken, met dien verstande dat hij de zaken niet mag verhuren, met beperkte rechten mag belasten of als betaalmiddel mag gebruiken.

12.7 Voor het geval dat KICK haar in dit artikel geduide eigendomsrechten wil uitoefenen, geeft de opdrachtgever reeds nu onvoorwaardelijk en onherroepelijk toestemming aan KICK of door deze aan te wijzen derden om al die plaatsen te betreden waar de zaken van KICK zich bevinden en die mede terug te nemen.

12.8 Zolang het eigendomsvoorbehoud op door KICK geleverde zaken rust zal opdrachtgever deze zaken op zo'n manier opslaan en labellen dat deze duidelijk herkenbaar zijn als zaken die aan KICK toebehoren.

13 Beproeving en afname

13.1 De opdrachtgever is gehouden zonder vertraging aan een eventueel overeengekomen keuring of beproeving mee te werken. Indien de opdrachtgever niet tijdig of op het overeengekomen tijdstip meewerkt aan keuring of beproeving worden de voorwerpen of diensten geacht te zijn goedgekeurd op het tijdstip dat keuring, beproeving of afname door KICK mocht worden verlangd of verwacht.

13.2 Indien beproeving op locatie is overeengekomen, draagt de opdrachtgever zorg voor de tijdige aanwezigheid van voor beproevingen specifiek benodigde zaken, diensten en faciliteiten van voorbereidend, ondersteunend of begeleidend karakter, alles voor rekening en risico van opdrachtgever.

13.3 Opdrachtgever is gehouden tot afname op het moment waarop de te leveren zaken voor vervoer of verzending gereed staan.

13.4 KICK heeft jegens de opdrachtgever recht op vergoeding van schade en kosten welke het gevolg zijn van weigering van of vertraging in de keuring, beproeving of afname.

13.5 KICK zal gelegenheid worden gegeven om tekortkomingen blijkende bij keuring of beproeving te herstellen of anderszins op te lossen alvorens zaken of diensten als afgekeurd kunnen gelden. Maakt de opdrachtgever geen gebruik van een mogelijkheid tot keuring of beproeving, dan zullen de zaken of diensten als goedgekeurd gelden.

13.6 De zaken of diensten dienen door opdrachtgever te worden goedgekeurd indien deze in essentie voldoen aan de schriftelijk vastgelegde specificaties.

13.7 De opdrachtgever dient terzake van uiterlijk waarneembare tekortkomingen of tekortkomingen die bij het eerste gebruik blijken te reclameren uiterlijk bij keuring of beproeving, dan wel, indien zo'n keuring of beproeving niet is overeengekomen, binnen 8 (acht) dagen na levering of oplevering, bij gebreke waarvan elke aanspraak jegens KICK vervalt.

14 Overmacht

14.1 KICK is gerechtigd zich op overmacht te beroepen indien de uitvoering van de overeenkomst geheel of gedeeltelijk, al dan niet tijdelijk, wordt verhinderd of bemoeilijkt door omstandigheden redelijkerwijze buiten haar wil, daaronder begrepen ongevallen, bedrijfsstoringen, bedrijfsblokkades, stakingen, prik- of stiptheidsacties en uitsluiting, vertraagde verstrekking aan KICK van bij derden bestelde onderdelen, zaken of diensten anders dan door aan KICK toe te rekenen omstandigheden.

14.2 In geval van overmacht aan de zijde van KICK worden haar verplichtingen opgeschort. Indien de overmacht langer duurt dan drie maanden zijn zowel KICK als opdrachtgever bevoegd de overeenkomst voor het niet uitvoerbare gedeelte door een schriftelijke verklaring te beëindigen, onverminderd het bepaalde in artikel 20. Hetgeen KICK reeds ingevolge de overeenkomst heeft gepresteerd dient dan naar verhouding te worden vergoed.

15 Informatie en vertrouwelijkheid

15.1 Opdrachtgever staat ervoor in dat alle wettelijke voorschriften betreffende te verwerken gegevens, daaronder in het bijzonder begrepen de voorschriften bij of krachtens de Wet Persoonsregistratie gesteld, stipt in acht zijn en zullen worden genomen. Opdrachtgever zal KICK alle terzake gevraagde informatie onverwijld verstrekken.

15.2 Elk van partijen staat er voor in dat alle in het kader van deze overeenkomst uitgewisselde informatie die van vertrouwelijke aard is, als zodanig zal worden behandeld en op geen enkele wijze met ongeautoriseerd personeel dan wel derden wordt gedeeld. Informatie is vertrouwelijk indien één der partijen zulks bepaalt en mededeelt aan de wederpartij, dan wel indien de ontvangende partij redelijkerwijze behoort te begrijpen dat de betreffende informatie vertrouwelijk is, zie tevens artikel 3.2.

15.3 Opdrachtgever vrijwaart KICK voor alle aanspraken van derden die jegens KICK mochten worden ingesteld wegens schending van de Wet Persoonsregistraties en/of wettelijke bewaartermijnen.

16 Niet-overname beding

16.1 De opdrachtgever zal gedurende de looptijd van de overeenkomst alsmede één jaar na beëindiging daarvan alsook binnen één jaar na afloop van de periode van werkzaamheden/ dienstverlening (waarbij uit moet worden gegaan van het laatst plaatsvindende moment) slechts indien KICK daartoe schriftelijk toestemming heeft verleend, medewerkers van KICK die betrokken zijn geweest bij de uitvoering van de overeenkomst, in dienst nemen dan wel anderszins, direct of indirect, voor zich laten werken.

16.2 KICK is gerechtigd aan een dergelijke toestemming onder meer de voorwaarde te verbinden van een geldelijke vergoeding.

16.3 De opdrachtgever die handelt in strijd met bovenstaand verbod verbeurt aan KICK een direct opeisbare boete ter hoogte van twee maal het laatstelijk geldende bruto jaarsalaris van de betreffende medewerker toen deze nog bij KICK in dienst was. De verbeurde boete laat evenwel onverlet het recht van KICK om haar daadwerkelijk geleden schade te vorderen.

17 Garantie

17.1 KICK staat in voor de deugdelijkheid van door haar of door haar ingeschakelde derde verrichte diensten gedurende een nader overeen te komen periode na beëindiging der feitelijke werkzaamheden.

17.2 Bij gebreke van een overeengekomen garantietermijn bedraagt deze maximaal drie maanden na levering of oplevering.

17.3 Gedurende de garantietermijn staat KICK bovendien in voor de deugdelijkheid van de door haar geleverde zaken en verrichte diensten, in dier voege dat zij in geval van tekortkomingen in constructie, materiaal of afwerking die blijken tijdens de garantietermijn en ten aanzien waarvan tijdig is gereclameerd, alleen verplicht is (met uitsluiting van overige aanspraken terzake van opdrachtgever) hetzij kosteloos herleveren of opnieuw verrichten, hetzij de betreffende zaak kosteloos te herstellen, hetzij de opdrachtgever naar redelijkheid geheel of gedeeltelijk voor de factuurwaarde van de betreffende zaak of geleverde dienst te crediteren, één en ander uitsluitend naar keuze van KICK. Herstelling en/of herlevering als hier bedoeld vinden uitsluitend plaats binnen Nederland.

17.4 KICK verleent geen enkele garantie met betrekking tot de door haar aan opdrachtgever ter beschikking gestelde of geleverde programmatuur en/of software, met uitzondering van de in artikel 17.5 omschreven garantie.

17.5 Met betrekking tot Maatwerk Programmatuur zal KICK gedurende een periode van drie maanden na aanvaarding van de betreffende programmatuur (of bij gebreke van uitdrukkelijke aanvaarding, drie maanden na oplevering van de Maatwerk Programmatuur), zal KICK naar beste vermogen eventuele gebreken herstellen indien de Maatwerk Programmatuur niet aan de schriftelijk vastgelegde specificaties voldoet. KICK garandeert niet dat de Maatwerk Programmatuur zonder onderbreking of gebreken zal werken of dat alle gebreken zullen worden verbeterd. Uitsluitend indien de Maatwerk Programmatuur voor een vaste prijs is ontwikkeld, zal dergelijk herstel gratis worden uitgevoerd. Het herstel is niet gratis indien er sprake is van gebruiksfouten van de opdrachtgever of van andere niet aan KICK toe te rekenen oorzaken of indien de gebreken bij het uitvoeren van de acceptatietest of gedurende de testperiode hadden kunnen worden vastgesteld. Herstel van eventueel verloren gegane gegevens valt niet onder de garantie. De garantie is niet van toepassing indien de Maatwerk Programmatuur door anderen dan KICK is gewijzigd.

17.6 Reclames terzake van andere tekortkomingen dan die bedoeld in artikel 13.7 dienen, op straffe van verlies van elke aanspraak jegens KICK, plaats te hebben binnen 14 dagen na het blijken daarvan. Indien een dergelijk gebrek aan een door ons geleverde zaak of door ons verrichte dienst meer dan een jaar na levering van de zaak of dienst wordt geconstateerd, kan opdrachtgever terzake geen enkele aanspraak jegens ons doen gelden.

17.7 Ieder recht op garantie wegens geleverde zaken, diensten of wegens werkzaamheden aan zaken vervalt indien:

a. door KICK gegeven aanwijzingen of adviezen terzake van de opslag, plaatsing, testen, installatie, montage, controle, onderhoud en/of gebruik van deze zaken of diensten niet exact zijn opgevolgd;

b. de zaken of programmatuur onoordeelkundig zijn gebruikt of niet in overeenstemming met de aan KICK bekend gemaakte bestemming;

c. de opdrachtgever zelf of niet door KICK ingeschakelde derden zonder toestemming van KICK aan de betreffende zaken of programmatuur werkzaamheden hebben verricht of wijzigingen hebben aangebracht zonder de uitdrukkelijke toestemming van KICK;

d. de opdrachtgever enige uit de onderliggende overeenkomst voor hem voortvloeiende verplichting jegens KICK niet, niet behoorlijk of niet tijdig nakomt;

e. de oorzaak van het defect niet kan worden vastgesteld.

17.8 Voor zaken (daaronder begrepen programmatuur) of onderdelen van zaken die KICK van derden betrekt zijn de garantieverplichtingen van KICK jegens de opdrachtgever nimmer groter noch van langere duur dan de garantieverplichtingen van die derden jegens KICK. KICK zal terzake daarvan gekweten zijn wanneer zij haar vordering op die derde aan de opdrachtgever overdraagt.

17.9 De opdrachtgever is gehouden KICK desverlangd tot garantie in staat te stellen.

18 Aansprakelijkheid en vrijwaring

18.1 De aansprakelijkheid van KICK in verband met eventuele tekortkomingen in door haar geleverde zaken en/of diensten is beperkt tot het nakomen van de in artikel 17 omschreven garantie.

18.2 KICK is nimmer gehouden tot betaling van vervangende of aanvullende schadevergoeding behoudens indien en in zoverre de geleden schade door opzet of grove schuld van KICK of haar eigen werknemers is toegebracht. Behoudens opzet van KICK zelf is aansprakelijkheid van KICK voor bedrijfs-, gevolg- of indirecte schade echter steeds uitgesloten.

18.3 Onverminderd het bepaalde omtrent garanties vrijwaart KICK de opdrachtgever tegen iedere aansprakelijkheid die is gebaseerd op de bewering dat de Maatwerk Programmatuur inbreuk maakt op een in Nederland geldend auteursrecht van derden.

18.4 In alle gevallen waarin KICK gehouden is tot betaling van schadevergoeding of een betaling op grond van artikel 18.3 zal deze nooit hoger zijn dan, te harer keuze, hetzij de factuurwaarde van de geleverde diensten en/of zaak waardoor of in verband waarmee de schade is veroorzaakt (tot een maximum van EUR 100.000,-), hetzij, indien de schade gedekt is door een verzekering van KICK, het bedrag dat daadwerkelijk door de verzekeraar terzake wordt uitgekeerd.

18.5 Iedere vordering jegens KICK, behalve die welke door KICK is erkend, vervalt door het enkele verloop van 12 maanden na het ontstaan van de vordering.

18.6 Aansprakelijkheidsbeperkende, uitsluitende of vaststellende voorwaarden, welke in verband met de geleverde diensten en/of zaken door leveranciers of onderaannemers van KICK aan KICK kunnen worden tegengeworpen, zullen door KICK ook aan de opdrachtgever kunnen worden tegengeworpen.

18.7 De werknemers van KICK of door KICK voor de uitvoering van de overeenkomst ingeschakelde hulppersonen kunnen zich jegens de opdrachtgever beroepen op alle aan de overeenkomst te ontlenen verweermiddelen als waren zij zelf bij die overeenkomst partij.

18.8 De opdrachtgever zal KICK, haar werknemers en haar voor de uitvoering van de overeenkomst ingeschakelde hulppersonen vrijwaren van iedere aanspraak van derden in verband met de uitvoering door KICK van de overeenkomst, in zoverre die aanspraken meer of anders zijn dan die welke de opdrachtgever toekomen jegens KICK.

18.9 De opdrachtgever zal zich in verband met de te leveren zaken strikt houden aan nationaal of internationaal van overheidswege opgelegde uitvoer-, invoer- en gebruiksbeperkingen. Opdrachtgever zal KICK schadeloos stellen ten aanzien van schade die voor KICK ontstaat door enige overtreding van deze beperkingen.

18.10 In geval van het gebruik van telecommunicatiefaciliteiten is KICK niet aansprakelijk voor transmissiefouten of verlies van data.

19 Betaling en zekerheid

19.1 Tenzij uitdrukkelijk schriftelijk anders overeengekomen of indien anders vermeld op de factuur dient betaling te geschieden binnen 15 dagen na factuurdatum. KICK heeft echter te allen tijde het recht gehele of gedeeltelijke vooruitbetaling te vorderen en/of anderszins voor betaling zekerheid te verkrijgen. Weigering van opdrachtgever om gevraagde zekerheid te stellen en/of eerder te betalen geeft KICK het recht om de overeenkomst als ontbonden te beschouwen.

19.2 De opdrachtgever doet afstand van enig recht op verrekening van over en weer verschuldigde bedragen. Garantieaanspraken schorten de betalingsverplichtingen van de opdrachtgever niet op.

19.3 Indien de opdrachtgever enig door hem verschuldigd bedrag niet op de voet van het voorgaande voldoet is hij zonder ingebrekestelling in verzuim. Zodra de opdrachtgever met enige betaling in verzuim is zijn alle overige vorderingen van KICK op de opdrachtgever opeisbaar en treedt ook ten aanzien van die vorderingen het verzuim zonder ingebrekestelling onmiddellijk in. Met ingang van de dag waarop de opdrachtgever in verzuim is, is hij aan KICK een vertragingsrente verschuldigd van 1,5 % per maand of gedeelte van een maand waarover het verzuim voortduurt.

19.4 KICK is in geval van verzuim gerechtigd haar vordering op opdrachtgever uit handen te geven, in welk geval opdrachtgever aanvullende kosten zal moeten vergoeden tot ten minste 15% van het totale uitstaande bedrag, onverminderd de bijkomende kosten voor een gerechtelijke procedure of de daadwerkelijk door KICK gemaakte kosten.

20 Beëindiging

20.1 Indien de opdrachtgever één of meer van zijn verplichtingen niet, niet tijdig of niet behoorlijk nakomt, in staat van faillissement wordt verklaard, (voorlopige) surséance van betaling aanvraagt, overgaat tot liquidatie van zijn bedrijf, alsmede wanneer zijn vermogen geheel of gedeeltelijk in beslag wordt genomen, heeft KICK het recht om de uitvoering van de overeenkomst op te schorten of om de overeenkomst zonder voorafgaande ingebrekestelling door een schriftelijke verklaring geheel of gedeeltelijk te beëindigen, één en ander naar haar keuze en steeds met behoud van enig haar toekomend recht op vergoeding van kosten, schade en interesten.

20.2 De opdrachtgever is slechts tot beëindiging gerechtigd in de gevallen bedoeld bij artikelen 5.3, 9.4 en 14.2 van deze voorwaarden en alsdan niet dan na betaling aan KICK van alle op dat ogenblik aan KICK al dan niet opeisbaar verschuldigde bedragen.

20.3 Indien de overeenkomst eindigt op de voet van artikel 20.1 voordat de overeengekomen diensten zijn voltooid of de tijd gedurende welke zij zouden worden verricht is verstreken, heeft KICK recht op de volle overeengekomen prijs voor die diensten, verminderd met de rechtstreeks uit de beëindiging voortvloeiende besparingen. Indien de overeenkomst zo eindigt op de voet van artikel 20.2, heeft KICK recht op een deel van de overeengekomen prijs evenredig met de verhouding waarin de omvang van de ten tijde van de beëindiging reeds verrichte werkzaamheden en geleverde zaken staat tot de overeengekomen zaken en de daartoe benodigde werkzaamheden, verminderd met de rechtstreeks uit de beëindiging voortvloeiende besparingen. Ten tijde van de beëindiging van de overeenkomst reeds gemaakte kosten of gedane investeringen dienen steeds volledig door de opdrachtgever te worden vergoed. Indien partijen niet tot overeenstemming komen over de vraag welke betalingen de opdrachtgever op grond van dit artikel verschuldigd is, zal die vraag bij wege van bindend advies worden voorgelegd aan een door de Voorzitter van het Nederland Instituut voor Registeraccountants aan te wijzen deskundige.

21 Geschillen en toepasselijk recht

21.1 Alle geschillen die mochten ontstaan naar aanleiding van de onderhavige overeenkomst, daarmee samenhangende overeenkomsten, dan wel van nadere overeenkomsten die daarvan het gevolg mochten zijn, zullen worden beslecht door de absoluut bevoegde rechter te 's-Gravenhage.

21.2 Op al onze overeenkomsten of daaruit voortvloeiende overeenkomsten is Nederlands recht van toepassing met uitsluiting van de toepasselijkheid van het Weens Koopverdrag van 1980.