

ALGEMENE VOORWAARDEN VOOR GEBRUIK EN TECHNISCHE ONDERSTEUNING VAN SOFTWARE: 2010

Van de besloten vennootschap Kiwa Gas Technology BV te Apeldoorn, ingeschreven bij de Kamer van Koophandel voor Oost Nederland: Handelsregister Apeldoorn, 08106131

Artikel 1. Definities

- 1.1 Kiwa Gas Technology: Kiwa Gas Technology BV te Apeldoorn en/of aan Kiwa Gas Technology BV gelieerde ondernemingen die gebruik maken van deze algemene voorwaarden.
- 1.2 Cliënt: de contractspartij van Kiwa Gas Technology.
- 1.3 Orderbevestiging: een Schriftelijke bevestiging van Kiwa Gas Technology aan Cliënt dat aan Cliënt tegen een bepaalde prijs een Gebruiksrecht, de Dienst en/of Technische Ondersteuning wordt verleend.
- 1.4 Programmatuur: de in de Orderbevestiging omschreven computerprogrammatuur.
- 1.5 Apparatuur: de door Cliënt gebruikte computerapparatuur.
- 1.6 Documentatie: door Kiwa Gas Technology verschaft beschrijvingen van de functionaliteit en gebruiksmogelijkheden van de Programmatuur, al dan niet vervat in de Programmatuur of in afzonderlijke boeken of andere gegevensdragers, zoals vastgelegd in de Orderbevestiging.
- 1.6 Gebruiksrecht: het gebruiksrecht van Programmatuur op Apparatuur zoals vastgelegd in artikel 3 van deze voorwaarden.
- 1.7 Technische Ondersteuning: het plegen van onderhoud op de huidige versie van de Programmatuur en het verstrekken van Nieuwe Versies van Programmatuur, zoals gedefinieerd in artikel 5 van deze voorwaarden.
- 1.8 Nieuwe Versies: opeenvolgende versies van Programmatuur en eventueel de daaraan gerelateerde wijzigingen op Documentatie.
- 1.9 Kantoor tijden: werkdagen tussen 09.00 uur en 17.00 uur, uitgezonderd erkende feestdagen en collectieve ADV-dagen van Kiwa Gas Technology.
- 1.10 Contactpersoon: de door Cliënt aangewezen medewerker van Cliënt die ingeval van Technische Ondersteuning Cliënt vertegenwoordigt.
- 1.11 Schriftelijk: op schrift, per fax en per e-mail.
- 1.12 Server: een door of ten behoeve van Kiwa Gas Technology beheerde computer die bereikbaar is vanaf het Internet, met daarop geïnstalleerd de Programmatuur.
- 1.13 Dienst: het ter beschikking stellen van het verlenen van toegang aan Cliënt tot de Programmatuur op de Server.

Artikel 2. Toepasselijkheid

- 2.1 Deze voorwaarden, waarvan deel uitmaken de in lid 2 van dit artikel genoemde algemene voorwaarden voor het uitvoeren van opdrachten van Kiwa Gas Technology, gelden voor iedere aanbieding en iedere overeenkomst tussen Kiwa Gas Technology en Cliënt, waarop Kiwa Gas Technology deze voorwaarden toepasselijk heeft verklaard.
- 2.2 Deze voorwaarden gelden naast en in aanvulling op de algemene voorwaarden voor het uitvoeren van opdrachten: 2010 van Kiwa Gas Technology BV, gedeponeerd bij de griffie van de Rechtbank te Zutphen op 29 juli 2010 onder nummer 23/2010.
- Indien en voor zover het bepaalde in deze voorwaarden strijdig is met het bepaalde in de algemene voorwaarden voor het uitvoeren van opdrachten prevaleert het bepaalde in deze voorwaarden.
- 2.3 Eventuele inkoop- of andere algemene voorwaarden van Cliënt zijn niet van toepassing, tenzij deze door Kiwa Gas Technology uitdrukkelijk en Schriftelijk zijn aanvaard.

Artikel 3. Gebruiksrecht

- 3.1 Kiwa Gas Technology verleent aan Cliënt het niet-exclusieve en niet-overdraagbare recht de Programmatuur, al dan niet door middel van de Dienst, onder de hierna te noemen voorwaarden te gebruiken in computerleesbare vorm op Apparatuur.
- 3.2 Cliënt heeft het recht de Programmatuur te gebruiken op:
 - a. de door Kiwa Gas Technology aangegeven hardware/ besturingssysteemcombinatie(s) als zodanig benoemd in de Orderbevestiging;
 - b. een enkele computer door een enkele gebruiker, indien de gebruiksrechten niet nader zijn gespecificeerd in de Orderbevestiging.
- 3.3 Het Gebruiksrecht gaat in op de in de Orderbevestiging genoemde datum.

Artikel 4. Reikwijdte van het Gebruiksrecht

- 4.1 Onder het Gebruiksrecht zoals omschreven in artikel 3 van deze voorwaarden valt tevens de door Kiwa Gas Technology aan Cliënt ter beschikking te stellen Documentatie.

4.2 Het is Cliënt toegestaan:

- a. het laden en in beeld brengen van de Programmatuur op Apparatuur, indien en voor zover technisch noodzakelijk en in overeenstemming met de toegestane gebruiksdoeleinden;
 - b. het houden van maximaal twee back-up versies van Programmatuur, hetzij op Apparatuur, hetzij op apparatuur in een back-up centrum van derden.
- 4.3 Het is Cliënt verboden:
- a. de gehele of gedeeltelijke Programmatuur en/of Documentatie, dan wel enige kopie daarvan, te verkopen, verhuren, verpanden, uit te lenen, aan derden ter beschikking te stellen of anderszins in het verkeer te brengen;
 - b. anders dan als onderdeel van de onder de in artikel 4.2 van deze voorwaarden bedoelde handelingen, uitvoering, transmissie of opslag van de Programmatuur te plegen zonder voorafgaande Schriftelijke toestemming van Kiwa Gas Technology;
 - c. de in/op de Programmatuur en Documentatie voorkomende aanduidingen omtrent het makerschap of het vertrouwelijke karakter van de Programmatuur of enige verwijzing naar Kiwa Gas Technology, te wijzigen of te verwijderen;
 - d. de Programmatuur en/of Documentatie anderszins openbaar te maken en/of te verveelvoudigen of te wijzigen, tenzij dit uitdrukkelijk krachtens de Orderbevestiging aan Cliënt is toegestaan;
 - e. de Programmatuur te gebruiken voor werkzaamheden ten behoeve van derden.

Artikel 5. Levering van de Dienst

- 5.1 Indien in de Orderbevestiging staat vermeld dat Kiwa Gas Technology de Programmatuur via de Dienst aan Cliënt ter beschikking zal stellen, zijn ook de navolgende bepalingen van toepassing.
- 5.2 De Dienst wordt slechts verleend indien de jaarlijkse vergoeding, zoals gespecificeerd in de Orderbevestiging, tijdig en volledig door Cliënt is betaald.
- 5.3 Kiwa Gas Technology zal Cliënt gedurende de in de Orderbevestiging omschreven looptijd de Dienst verlenen. Hiertoe zal Kiwa Gas Technology aan Cliënt een (internet)adres van de Server verstrekken, alsmede een gebruikersnaam en wachtwoord, waarmee Cliënt toegang kan krijgen tot de Programmatuur. Cliënt zal de verstrekte gebruikersnamen en wachtwoorden geheimhouden. Kiwa Gas Technology is niet aansprakelijk voor misbruik van gebruikersnamen en wachtwoorden door Cliënt en zij mag ervan uitgaan dat een gebruiker die zich aanmeldt met de gebruikersnaam en het wachtwoord van Cliënt ook daadwerkelijk Cliënt is. Zodra Cliënt weet of reden heeft te vermoeden dat gebruikersnamen en wachtwoorden in handen zijn gekomen van onbevoegden of anderszins worden misbruikt, zal zij Kiwa Gas Technology daarvan onverwijld in kennis stellen. Kiwa Gas Technology behoudt zich in dat kader het recht voor om de toegang tot de Dienst onmogelijk te maken. In geen geval zal Kiwa Gas Technology zijn voor schade die voortvloeit uit dat handelen.
- 5.4 Cliënt zal de Dienst uitsluitend door medewerkers binnen zijn organisatie laten gebruiken voor de interne doeleinden van zijn organisatie. Het is Cliënt niet toegestaan om derden de Dienst te laten gebruiken.
- 5.5 Cliënt is te allen tijde zelf volledig verantwoordelijk voor het gebruik dat hij maakt van de Dienst en voor de informatie die hij met behulp van de Dienst opvraagt, opslaat, verspreidt en anderszins gebruikt. Cliënt is er zelf verantwoordelijk voor dat die informatie rechtmatig is en geen inbreuk maakt op (intellectuele) eigendomsrechten van derden of anderszins onrechtmatig is jegens derden. Kiwa Gas Technology aanvaardt geen enkele aansprakelijkheid voor de met behulp van de Dienst opgeslagen en/of uitgewisselde informatie. Cliënt vrijwaart Kiwa Gas Technology voor aanspraken van derden die gebaseerd zijn op de stelling dat de door Cliënt met behulp van de Dienst opgeslagen en/of uitgewisselde informatie onrechtmatig is.
- 5.7 Kiwa Gas Technology zal zich inspannen om een zo groot mogelijk beschikbaarheid van de Dienst voor Cliënt te realiseren, maar kan niet garanderen dat de Dienst continu, zonder onderbrekingen, beschikbaar zal zijn voor Cliënt. Kiwa Gas Technology is in geen geval aansprakelijk voor enige schade als gevolg van het (tijdelijk) niet beschikbaar zijn van de Dienst.
- 5.8 Kiwa Gas Technology heeft het recht de middels de Dienst aangeboden Programmatuur van tijd tot tijd aan te passen om de functionaliteit te verbeteren en om (eventuele) fouten te herstellen. Kiwa Gas Technology zal zich inspannen om eventuele fouten in de Programmatuur op te lossen, maar kan niet garanderen dat alle fouten worden hersteld. Indien een aanpassing leidt tot een wijziging in de functionaliteit, zal Kiwa Gas Technology daarvan voor de wijziging tijdig op de hoogte stellen.

Artikel 6. Technische Ondersteuning

6.1 Indien in de Orderbevestiging staat vermeld dat voor Programmatuur tevens Technische Ondersteuning zal worden verstrekt, zijn de navolgende bepalingen van deze voorwaarden van toepassing.

6.2 Technische Ondersteuning wordt slechts verleend indien de jaarlijkse onderhoudsvergoeding, zoals gespecificeerd in de Orderbevestiging, tijdig en volledig door Cliënt is betaald.

6.3 Technische Ondersteuning omvat de volgende onderhoudswerkzaamheden:

- a. telefonische assistentie en advies conform het bepaalde in de Orderbevestiging;
- b. andere redelijkerwijs te verlangen handelingen om fouten of onvolkomenheden op te sporen en te trachten te herstellen, zoals die door Cliënt gerapporteerd worden aanwezig te zijn in Programmatuur, ervan uitgaande dat Programmatuur op geen enkele wijze is gewijzigd en uitsluitend op een behoorlijke wijze wordt en is gebruikt op Apparatuur;
- c. het tegen betaling, of kosteloos indien zulks expliciet in de Orderbevestiging staat vermeld, verstrekken van Nieuwe versies voor Programmatuur, zodra deze beschikbaar komen. Kiwa Gas Technology is niet gehouden tot het vervaardigen van specifieke Nieuwe versies.

6.4 Technische Ondersteuning zal worden verleend tijdens Kantooren. Technische Ondersteuning zal uitsluitend worden verleend aan de Contactpersoon, binnen redelijke tijd nadat van de geconstateerde gebreken melding is gemaakt bij Kiwa Gas Technology. De kosten van herstel komen voor rekening van Cliënt ingeval van de Programmatuur niet in overeenstemming met de Documentatie is gebruikt, bij gebruikersfouten of van andere niet aan Kiwa Gas Technology toe te rekenen oorzaken van de gebreken of indien Programmatuur, zonder Schriftelijke toestemming van Kiwa Gas Technology, door anderen dan Kiwa Gas Technology is gewijzigd of is of wordt onderhouden.

6.5 Herstel van verloren gegane of beschadigde gegevens valt niet onder Technische Ondersteuning.

6.6 Kiwa Gas Technology zal na het algemeen beschikbaar komen van een Nieuwe Versie voor alle overige versies van de Programmatuur nog slechts gedurende een periode van maximaal zes maanden Technische Ondersteuning verlenen

Artikel 7. Garantie

7.1 Gedurende een periode van drie maanden na de datum van ingang van het Gebruiksrecht is Kiwa Gas Technology gehouden naar beste vermogen eventuele gebreken in de Programmatuur te herstellen, indien de Programmatuur niet aan de specificaties uit de Documentatie voldoet. Ingeval van onbevoegd gebruik van de Programmatuur, zoals bedoeld in artikel 4.3 van deze voorwaarden, en ingeval van niet aan Kiwa Gas Technology toe te rekenen oorzaken, is Cliënt de kosten van herstel aan Kiwa Gas Technology verschuldigd.

Na het verstrijken van een periode van drie maanden na de datum van ingang van het Gebruiksrecht geldt, indien Cliënt en Kiwa Gas Technology Technische Ondersteuning zijn overeengekomen, het bepaalde in artikel 6 van deze voorwaarden.

7.2 Kiwa Gas Technology staat er niet voor in dat

- a. de Programmatuur/ Dienst voldoet aan de doelstellingen die Cliënt heeft aangaande de Programmatuur c.q. Dienst bij de toepassing ervan;
- b. de Programmatuur/ Dienst zal functioneren in combinatie met andere door Cliënt gekozen programmatuur;
- c. de Programmatuur zonder storingen en/of fouten zal functioneren.

7.3 De eigenschappen en specificaties van de Programmatuur/ Dienst zijn vastgelegd in de Orderbevestiging en de daarbij behorende Documentatie. Alle overige door Kiwa Gas Technology of derden verstrekte informatie als vermeld in voorstellen, aanbiedingen, bijlagen, testprogramma's, documentatie, product- en projectbeschrijvingen en dergelijke bindt Kiwa Gas Technology niet en is slechts bedoeld ter algemene informatie. Deze informatie kan niet worden beschouwd als een toegezegde of gegarandeerde eigenschap, tenzij Kiwa Gas Technology dit uitdrukkelijk en Schriftelijk heeft verklaard.

Artikel 8. Intellectuele- en industriële eigendomsrechten

8.1 De auteursrechten en alle overige rechten van intellectuele- en industriële eigendom met betrekking tot de Programmatuur, komen uitsluitend toe aan Kiwa Gas Technology, dan wel haar licentiegevers. Niets in deze voorwaarden strekt tot algehele of gedeeltelijke overdracht van deze rechten. Cliënt erkent deze rechten en zal zich van iedere vorm van inbreuk daarop onthouden.

8.2 Kiwa Gas Technology zal Cliënt vrijwaren tegen acties gegrond op de bewering dat de Programmatuur inbreuk maakt op een in Nederland geldend auteursrecht of een ander intellectueel- of industrieel eigendomsrecht, onder de voorwaarde dat Cliënt binnen vijf dagen nadat een dergelijke actie is aangespannen of Cliënt anderszins bekend is met een beweerde inbreuk op genoemde rechten, Kiwa Gas Technology daarvan Schriftelijk in kennis stelt en aan Kiwa Gas Technology kopieën verstrekt van alle hierop betrekking hebben correspondentie en stukken, alsmede alle onderhandelingen teneinde tot een schikking te komen en het verweer tegen een dergelijke actie/beweerde inbreuk

uitsluitend door Kiwa Gas Technology zal laten voeren. Cliënt is gehouden Kiwa Gas Technology in dit kader volledige en kosteloze medewerking te verlenen.

8.3 Kiwa Gas Technology is niet aansprakelijk, en de in lid 2 van dit artikel genoemde vrijwaringsverplichting geldt niet, indien de actie/beweerde inbreuk op intellectuele- of industriële eigendomsrechten is gebaseerd op de combinatie, de bediening of het gebruik van de Programmatuur met apparatuur of programmatuur die niet is verstrekt of Schriftelijk aanbevolen door Kiwa Gas Technology, of op een niet door Kiwa Gas Technology aangebrachte verandering in de Programmatuur, tenzij Kiwa Gas Technology hiervoor Schriftelijk toestemming heeft verleend.

8.4 Het voorgaande bevat de volledige aansprakelijkheid van Kiwa Gas Technology met betrekking tot (beweerde) inbreuken op intellectuele- en industriële eigendomsrechten van derden. Van een verdergaande aansprakelijkheid van Kiwa Gas Technology is geen sprake, tenzij de schade is veroorzaakt door opzet of grove schuld van bestuurders van Kiwa Gas Technology.

Artikel 9. Duur, beëindiging en prijswijzigingen

9.1 Tenzij Schriftelijk anders is overeengekomen geldt het Gebruiksrecht voor onbepaalde tijd.

9.2 Elk der partijen is gerechtigd de tussen partijen gesloten overeenkomst geheel of gedeeltelijk te ontbinden indien de andere partij tekort is geschoten in de nakoming van haar uit de overeenkomst voortvloeiende verplichtingen en de andere partij haar tekortkoming niet binnen dertig dagen nadat zij in gebreke is gesteld ongedaan heeft gemaakt. Indien Cliënt op het moment van de ontbinding reeds prestaties ter uitvoering van de overeenkomst heeft ontvangen, zullen deze prestaties en de daarmee samenhangende betalingsverplichting geen voorwerp van ongedaanmaking zijn, tenzij Cliënt bewijst dat Kiwa Gas Technology ten aanzien van die prestaties in verzuim is. Bedragen die Kiwa Gas Technology vóór de ontbinding heeft gefactureerd in verband met hetgeen zij ter uitvoering van de overeenkomst reeds naar behoren heeft verricht of geleverd, blijven met inachtneming van het in de vorige volzin bepaalde onverminderd verschuldigd en worden op het moment van de ontbinding direct opeisbaar.

9.3 Tenzij Schriftelijk anders wordt overeengekomen geldt de overeenkomst tot het leveren van Technische Ondersteuning en/of de Dienst door Kiwa Gas Technology voor de duur van één jaar. De overeenkomst wordt vervolgens stilzwijgend verlengd met telkens één jaar. Opzegging van deze overeenkomst door Cliënt dient Schriftelijk te geschieden tegen het einde van de contractperiode met inachtneming van een opzegtermijn van minimaal twee maanden. Restitutie van de door Cliënt betaalde prijs voor Technische Ondersteuning en/of de Dienst vindt niet plaats.

9.4 Cliënt is verplicht om de Programmatuur (inclusief alle back-up bestanden) en eventueel verstrekte Nieuwe versies en/of releases, alsmede de Documentatie en alle overige door Kiwa aan Cliënt verstrekte documenten direct na beëindiging van het Gebruiksrecht of de Dienst te verwijderen van Apparatuur.

9.5 Kiwa Gas Technology is gerechtigd de door Cliënt te betalen prijs voor het leveren van Technische Ondersteuning en/of de Dienst éénmaal per jaar te verhogen met de voor het lopende jaar geldende consumentenprijsindex alle huishoudens (CPI alle huishoudens) van het Centraal Bureau voor de Statistiek (CBS).

Artikel 10. Inspectie

10.1 Kiwa Gas Technology en/of één of meer door haar gemachtigde derde(n) zijn gerechtigd om binnen Kantoortijden bij Cliënt te (laten) controleren of sprake is van ongeautoriseerde kopieën van de Programmatuur en of het Gebruiksrecht overigens wordt uitgeoefend conform het bepaalde in de Orderbevestiging.

10.2 Cliënt zal om niet zijn volledige medewerking aan de in lid 1 van dit artikel bedoelde inspectie verlenen. De door Kiwa Gas Technology gemaakte kosten van inspectie zijn voor rekening van Kiwa Gas Technology, tenzij wordt vastgesteld dat Cliënt zijn verplichtingen niet is nagekomen. In dit laatste geval zijn de door Kiwa Gas Technology gemaakte kosten van inspectie voor rekening van Cliënt.

10.3 Een door Kiwa Gas Technology ingeschakelde medewerker of gemachtigde derde zal voorafgaande aan de inspectie op verzoek van Cliënt een geheimhoudingsverklaring tekenen.

Artikel 11. Vertalingen

11.1.1 In geval van verschillen tussen deze algemene voorwaarden en vertalingen daarvan prevaleert de Nederlandse tekst.