

Algemene Voorwaarden van Mostware Automatisering B.V.

Deze algemene voorwaarden zijn onderverdeeld in hoofdstukken, te weten:

- I. Algemene bepalingen
- II. Bijzondere bepalingen apparatuur
- III. Bijzondere bepalingen programmatuur
- IV. Bijzondere bepalingen onderhoud programmatuur

HOOFDSTUK 1. ALGEMENE BEPALINGEN

ARTIKEL 1: Definities

- 1.1 In deze algemene voorwaarden worden de hiernavolgende termen in de navolgende betekenis gebruikt:
- a) Mostware: Mostware Automatisering B.V., ingeschreven in het handelsregister van de Kamer van Koophandel te Den Haag onder nummer 28051138, dan wel één van de aan haar gelieerde groepsmaatschappijen.
 - b) Opdrachtgever: De natuurlijke of rechtspersoon, handelend in beroep of bedrijf die enigerlei overeenkomst sluit met Mostware betreffende de koop en levering van producten en/of het verrichten van diensten en/of uitvoeren van werkzaamheden.
 - c) Offerte: Een aanbod van Mostware.
 - d) Overeenkomst: Elke wederzijdse acceptatie, mondeling, schriftelijk, per fax of per elektronische post bevestigd, van levering van een of meer producten of diensten van Mostware.
 - e) Apparatuur: Alle producten welke door Mostware worden verkocht, geleverd, verhuurd of aan de andere kant ter beschikking gesteld, met uitzondering van programmatuur.
 - f) Eigen Programmatuur: Computerprogrammatuur bestaande uit een reeks instructies of databases in een voor een computer leesbare vorm. Evenals de eventueel daarbij behorende documentatie; alles met inbegrip van eventueel door Mostware verstrekte vervolgseries of nieuwere versies.
 - g) Standaard Programmatuur: Computerprogrammatuur afkomstig van derden, waarbij de basis ontwikkeling niet door Mostware is uitgevoerd.
 - h) Informatiedragers: Alle formulieren en voor computer leesbare informatiedragers waarop gegevens zijn of kunnen worden vastgelegd.
 - i) Fout: Het niet voldoen van Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur aan de door Mostware schriftelijk kenbaar gemaakte specificaties. Van een fout is alleen sprake indien deze kan worden aangetoond en kan worden gereproduceerd.
 - j) Gebrek: Een onvolkomenheid in de Apparatuur en/of Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur waardoor deze niet voldoet aan de Overeenkomst.

ARTIKEL 2: Toepasselijkheid

- 2.1 Deze algemene voorwaarden zijn van toepassing op iedere aanbieding, Offerte, Overeenkomst en/of overige rechtsverhouding tussen Mostware en de Opdrachtgever.
- 2.2 Mostware is te allen tijde gerechtigd de tekst van deze algemene voorwaarden aan te passen en opnieuw vast te stellen. Alsdan is steeds de nieuwste tekst van deze algemene voorwaarden van toepassing.
- 2.3 Afwijkingen en/of aanvullingen op deze algemene voorwaarden zijn slechts geldig indien deze uitdrukkelijk schriftelijk zijn overeengekomen door bevoegde vertegenwoordigers van Mostware en Opdrachtgever.
- 2.4 De toepasselijkheid van eventuele algemene voorwaarden waarvan Opdrachtgever zich mocht bedienen, wordt door Mostware expliciet van de hand gewezen.
- 2.5 Indien enige bepaling, deel uitmakend van deze algemene voorwaarden of van de Overeenkomst, nietig zou zijn of vernietigd wordt, blijven de overige bepalingen van deze algemene voorwaarden of Overeenkomst volledig in stand en zal de betreffende bepaling in overleg tussen Mostware en Opdrachtgever onverwijld worden vervangen door een bepaling die het doel en de strekking van de oorspronkelijke bepaling zoveel mogelijk benadert.

ARTIKEL 3: Aanbiedingen en Overeenkomst

- 3.1 Alle Offertes, aanbiedingen en andere uitingen, in welke vorm dan ook door Mostware gedaan, zijn geheel vrijblijvend, tenzij door Mostware uitdrukkelijk schriftelijk anders is aangegeven.

- 3.2 Mostware is gerechtigd haar Offerte of aanbieding, onverwijld nadat deze door Opdrachtgever is geaccepteerd, te herroepen.
- 3.3 De Overeenkomst komt tot stand door en op het moment van het verzenden van een opdrachtbevestiging aan Opdrachtgever, of het al dan niet schriftelijk bevestigen door Mostware van een order, dan wel door de feitelijke aanvang van werkzaamheden en/of diensten door Mostware, of het door Opdrachtgever aan Mostware overhandigen van het te bewerken product en/of van relevante bescheiden, zaken, die nodig zijn voor de opdracht.
- 3.4 Indien de aanvaarding door Opdrachtgever afwijkt van het in de Offerte of aanbieding opgenomen aanbod, is Mostware daaraan niet gebonden. De Overeenkomst komt dan niet overeenkomstig deze afwijkende aanvaarding tot stand, tenzij Mostware schriftelijk anders aangeeft.
- 3.5 Indien Mostware of een derde voor verzending van de gekochte Apparatuur en programmatuur zorg draagt, brengt Mostware steeds de transport- en verpakingskosten bij Opdrachtgever in rekening.

ARTIKEL 4: Geheimhouding, privacy en overname personeel

- 4.1 Mostware en Opdrachtgever zijn over en weer verplicht tot geheimhouding van alle vertrouwelijke informatie en gegevens die tussen Mostware en Opdrachtgever worden uitgewisseld of waarvan kennis wordt genomen. Informatie dan wel gegevens worden als vertrouwelijk aangemerkt wanneer dit door de andere partij is medegedeeld of als dit voortvloeit uit de aard van de informatie. De partij die vertrouwelijke gegevens ontvangt, zal deze slechts gebruiken voor het doel waarvoor deze verstrekt zijn.

- 4.2 Mostware en Opdrachtgever zullen alle redelijkerwijs te nemen voorzorgsmaatregelen treffen, teneinde deze verplichting zo goed mogelijk te kunnen nakomen.
- 4.3 Mostware en Opdrachtgever staan er voor in dat hun personeel, en alle andere personen die onder hun supervisie staan en op enigerlei wijze bij de uitvoering van de Overeenkomst betrokken zijn, zich aan de geheimhoudingsplicht als bedoeld in dit artikel zullen houden.
- 4.4 Indien Mostware op grond van een wettelijke bepaling of een rechterlijke uitspraak gehouden is vertrouwelijke informatie aan de door de wet of de bevoegde rechter aangewezen derde te verstrekken, en Mostware zich ter zake niet kan beroepen op een wettelijk dan wel door de bevoegde rechter erkend of toegestaan recht van verschoning, is Mostware niet gehouden tot schadevergoeding of schadeloosstelling en is de Opdrachtgever niet gerechtigd tot ontbinding van de Overeenkomst op grond van enige schade, hierdoor ontstaan.
- 4.5 Indien Mostware dit van belang acht voor de uitvoering van de Overeenkomst, zal Opdrachtgever Mostware desgevraagd onverwijld schriftelijk informeren over de wijze waarop Opdrachtgever uitvoering geeft aan zijn verplichtingen op grond van wetgeving op het gebied van de bescherming van persoonsgegevens.
- 4.6 Opdrachtgever vrijwaart Mostware voor aanspraken van derden van wie persoonsgegevens zijn geregistreerd of worden verwerkt in het kader van persoonsregistratie die door Opdrachtgever wordt gehouden of waarvoor Opdrachtgever op grond van de wet anderszins verantwoordelijk is, tenzij Opdrachtgever bewijst dat de feiten die aan de aanspraak ten grondslag liggen uitsluitend aan Mostware toegerekend kunnen worden.
- 4.7 De verantwoordelijkheid voor de gegevens, die met gebruikmaking van een door Mostware verleende dienst worden verwerkt, ligt uitsluitend bij Opdrachtgever. Opdrachtgever staat er jegens Mostware voor in dat de inhoud, het gebruik en/of de verwerking van de gegevens niet onrechtmatig is, en geen inbreuk maakt op enig recht van een derde. Opdrachtgever vrijwaart Mostware tegen elke rechtsvordering van derden, uit welke hoofde dan ook, in verband met deze gegevens of de uitvoering van de Overeenkomst.
- 4.8 Geen der partijen mag tijdens de duur van de Overeenkomst of binnen één jaar na beëindiging van de Overeenkomst, personeel van de andere partij in dienst nemen, tenzij dit geschiedt met toestemming van de andere partij. Mocht een der partijen in strijd met dit lid handelen, dan zal deze partij een onmiddellijk opeisbare boete aan de andere partij verbeuren ad € 50.000,- per overgenomen medewerker.

ARTIKEL 5: Contractsduur en Leverings-termijnen

- 5.1 De Overeenkomst tussen Mostware en Opdrachtgever wordt aangegaan voor onbepaalde tijd, tenzij uit de aard van de Overeenkomst anders voortvloeit of partijen uitdrukkelijk en schriftelijk anders overeenkomen.
- 5.2 Alle door Mostware genoemde (leverings)termijnen zijn naar beste weten vastgesteld, op grond van gegevens die bij het aangaan van de Overeenkomst aan Mostware bekend waren, en zullen zoveel mogelijk in acht worden genomen.
- 5.3 Alle door Mostware opgegeven of met Opdrachtgever overeengekomen (leverings)termijnen zijn indicatief; de enkele overschrijding van een genoemde (leverings)termijn brengt Mostware niet in verzuim. Mostware is niet gebonden aan (leverings)termijnen die vanwege omstandigheden, die zich na het aangaan van de Overeenkomst hebben voorgedaan, niet meer verwezenlijkt kunnen worden.
- 5.4 Indien overschrijding van enige termijn dreigt, zullen Mostware en Opdrachtgever zo spoedig mogelijk in overleg treden.
- 5.5 Indien tussen partijen is overeengekomen dat levering door Mostware in fasen zal plaatsvinden, is Mostware gerechtigd de aanvang van de leveringen, die tot een volgende fase behoren, uit te stellen totdat Opdrachtgever de resultaten van de daaraan voorafgaande fase schriftelijk heeft goedgekeurd.

ARTIKEL 6: Reclame

- 6.1 Opdrachtgever is gehouden de Apparatuur en programmatuur op het moment van (op-) levering te (doen) onderzoeken. Daarbij behoort Opdrachtgever te onderzoeken of kwaliteit en kwantiteit van het geleverde overeenstemt met hetgeen is overeengekomen.
- 6.2 Eventuele zichtbare en/of direct ondervonden Gebreken behoren binnen 14 dagen na (op)levering schriftelijk aan Mostware te worden gemeld.
- 6.3 Niet zichtbare Gebreken aan Apparatuur en programmatuur die door een derde zijn geproduceerd dienen aan de fabrikant te worden gemeld. Mostware zal op verzoek van Opdrachtgever de adresgegevens van de fabrikant verstrekken.
- 6.4 Niet zichtbare Gebreken aan de door Mostware geproduceerde en geleverde producten, dan wel door Mostware geleverde diensten, dienen binnen dertig dagen, na het moment waarop het Gebrek is ontdekt of redelijkerwijs had behoren te worden ontdekt, te worden gemeld aan Mostware. Mostware dient in staat te worden gesteld ingediende reclames te controleren.
- 6.5 Indien een reclame niet binnen de in dit artikel genoemde termijnen wordt ingesteld, vervallen alle rechten van Opdrachtgever in verband met de reclame.

ARTIKEL 7: Prijs

- 7.1 Alle prijzen, tarieven en eventuele kostenramingen zijn exclusief omzetbelasting (BTW) en andere heffingen welke van overheidswege worden opgelegd, alsmede exclusief verzend-, vervoers-, transport-, reis-, verpakings-, en installatiekosten, tenzij anders wordt vermeld. Tenzij anders overeengekomen, zijn alle prijzen steeds in euro's.
- 7.2 Partijen kunnen bij het tot stand komen van de Overeenkomst een vaste prijs overeenkomen. Indien geen vaste prijs wordt overeengekomen, zal de prijs worden vastgesteld op basis van de werkelijk bestede uren of gedeelten daarvan. De prijs wordt berekend volgens de gebruikelijke uurtarieven van Mostware, geldende voor de periode waarin de werkzaamheden worden verricht, tenzij een daarvan afwijkend uurtarief is overeengekomen.
- 7.3 Bij opdrachten met een looptijd van meer dan drie maanden kan Mostware de verschuldigde kosten periodiek in rekening brengen.
- 7.4 Alle door Mostware afgegeven voorcalculaties en begrotingen hebben slechts een indicatief karakter, tenzij Mostware schriftelijk anders kenbaar maakt. Aan een door Mostware afgegeven voorcalculatie of begroting kunnen door Opdrachtgever nimmer rechten of verwachtingen worden verleend.
- 7.5 Mostware is gedurende de looptijd van de Overeenkomst gerechtigd haar prijzen en tarieven aan te passen op basis van ontwikkelingen van het prijsniveau op de markt. Mostware zal Opdrachtgever tijdig op de hoogte brengen van de wijzigingen van de prijzen en tarieven. Indien sprake is van een periodieke betalingsverplichting van Opdrachtgever, geldt dat Mostware gerechtigd is schriftelijk op een termijn van ten minste drie maanden de geldende prijzen en tarieven aan te passen.
- 7.6 Indien Opdrachtgever niet akkoord wenst te gaan met de in artikel 7.5 genoemde aanpassing, is Opdrachtgever gerechtigd binnen dertig dagen na kennisgeving de Overeenkomst te beëindigen tegen de datum waarop de aanpassing in werking zou treden.

ARTIKEL 8: Betaling

- 8.1 Betaling door Opdrachtgever dient te geschieden conform de op de factuur van Mostware vermelde betalingsvoorwaarden. Bij gebreke van betalingsvoorwaarden dient betaling binnen 30 dagen na factuurdatum te geschieden. Betaling door Opdrachtgever geschiedt zonder aftrek of verrekening, en zonder opschorting.
- 8.2 Mostware is gerechtigd een voorschotbedrag in rekening te brengen. Na het voldoen van het voorschotbedrag door Opdrachtgever, zal Mostware met de overeengekomen werkzaamheden starten en/of de gekochte Apparatuur of programmatuur leveren.
- 8.3 Indien Opdrachtgever niet binnen de overeengekomen termijn betaalt, is hij zonder enige ingebrekestelling in verzuim. Vanaf de vervaldag is Mostware steeds gerechtigd

de wettelijke (handels)rente in rekening te brengen, waarbij een gedeelte van een maand als een hele maand wordt gerekend. Indien tijdige betaling achterwege blijft, is Mostware gerechtigd de uitvoering van de opdracht onmiddellijk op te schorten.

- 8.4 Betalingen strekken in de eerste plaats in mindering van de kosten, vervolgens in mindering van de opengevallen rente en tenslotte in mindering van de hoofdsom en de lopende rente.
- 8.5 Opdrachtgever is bij niet tijdige nakoming steeds verplicht aan Mostware alle in redelijkheid gemaakte gerechtelijke en buitengerechtelijke kosten te vergoeden, waaronder steeds zullen zijn begrepen de kosten van incassobureaus, alsmede de in werkelijkheid gemaakte kosten en het loon van deurwaarders en advocaten, ook indien deze de in rechte toe te wijzen proceskosten overschrijden, met een minimum van € 125,-.

ARTIKEL 9: Voorbehoud van eigendom en rechten en opschorting

- 9.1 Alle aan Opdrachtgever geleverde Apparatuur blijft eigendom van Mostware, totdat alle bedragen die Opdrachtgever verschuldigd is dan wel in de toekomst verschuldigd zal zijn voor de krachtens de Overeenkomst geleverde of te leveren Apparatuur of verrichte werkzaamheden, alsmede de bedragen bedoeld in artikel 8.5, waaronder begrepen rente en kosten van invordering, volledig aan Mostware zijn voldaan.
- 9.2 De door Mostware ontwikkelde Eigen Programmatuur blijft het exclusieve eigendom van Mostware tenzij hierover in de aanbieding of Offerte andere afspraken met Opdrachtgever zijn gemaakt. Standaard Programmatuur komt niet voor eigendomsoverdracht in aanmerking.
- 9.3 Opdrachtgever is niet bevoegd de onder eigendomsvoorbehoud vallende Apparatuur te verpanden, te verkopen, te verhuren noch op enige andere wijze te bezwaren, tenzij partijen anders zijn overeengekomen.
- 9.4 Opdrachtgever verplicht zich de onder eigendomsvoorbehoud geleverde Apparatuur te verzekeren en verzekerd te houden tegen brand-, ontploffings- en waterschade alsmede tegen diefstal, en de polis van deze verzekering op eerste verzoek van Mostware ter inzage te geven.
- 9.5 Rechten worden aan de Opdrachtgever steeds vermeld of, in het voorkomend geval, overgedragen onder de voorwaarde dat Opdrachtgever de daarvoor overeengekomen vergoedingen tijdig en volledig aan Mostware betaalt.
- 9.6 Mostware kan de in het kader van de Overeenkomst ontvangen of gegenereerde Apparatuur, producten, vermogensrechten, gegevens, documenten, programmatuur, databestanden en (tussen-)resultaten van de dienstverlening van Mostware onder zich houden, totdat Opdrachtgever alle aan Mostware verschuldigde bedragen heeft voldaan.

ARTIKEL 10: Rechten van intellectuele en industriële eigendom

- 10.1 Alle rechten van intellectuele en industriële eigendom op alle krachtens de Overeenkomst ontwikkelde of ter beschikking gestelde programmatuur, Apparatuur of andere materialen zoals analyses, ontwerpen, documentatie, rapporten, adviezen, Offertes, logo's, websites, beeld- en geluidmateriaal alsmede voorbereidend materiaal daarvan, al dan niet ontwikkeld door medewerkers van Mostware en ongeacht in welke omstandigheid dit eigendom is ontstaan, berusten uitsluitend bij Mostware of diens licentiegevers.
- 10.2 Het is Opdrachtgever uitdrukkelijk verboden die producten, waaronder mede begrepen programmatuur, systeemontwerpen, werkwijzen, adviezen en andere geestesproducten van Mostware, een en ander in de ruimste zin des woords, al dan niet met inschakeling van derden te verveelvoudigen, te openbaren of te exploiteren, behoudens de schriftelijk toestemming van Mostware.
- 10.3 Het is Opdrachtgever niet toegestaan enige aanduiding omtrent auteursrechten, merken, handelsnamen of andere rechten van intellectuele of industriële eigendom uit de programmatuur, Apparatuur of materialen te verwijderen of wijzigen.

10.4 De broncode van de programmatuur en de bij de ontwikkeling van de programmatuur voortgebrachte technische documentatie worden niet aan Opdrachtgever ter beschikking gesteld.

10.5 Indien Opdrachtgever programmatuur ontwikkelt of een derde voor hem programmatuur ontwikkelt, dan wel als Opdrachtgever het voornemen heeft dit te doen en hij in verband met de interoperabiliteit van de te ontwikkelen programmatuur en de aan hem door Mostware ter beschikking gestelde programmatuur informatie nodig heeft om deze interoperabiliteit te bewerkstelligen, zal Opdrachtgever Mostware schriftelijk en gespecificeerd verzoeken om de benodigde informatie. Mostware zal alsdan binnen redelijke termijn mededelen of Opdrachtgever de beschikking kan krijgen over de verlangde informatie en op welke voorwaarden. Mostware zal in dat kader in redelijkheid tot haar besluitvorming komen.

10.6 Met inachtneming van de overige bepalingen in deze algemene voorwaarden is Opdrachtgever, na schriftelijke goedkeuring door Mostware en/of licentiegever, gerechtigd tot verbetering van Fouten in de door Mostware aan Opdrachtgever ter beschikking gestelde programmatuur, indien dat noodzakelijk is voor het uit de aard van de programmatuur voortvloeiende beoogde gebruik daarvan.

ARTIKEL 11: Uitvoering

- 11.1 Mostware zal de Overeenkomst naar beste inzicht en vermogen, en overeenkomstig de eisen van goed vakmanschap, uitvoeren. Eén en ander volgens de op dat moment bekende stand van de wetenschap.
- 11.2 Vanwege de noodzaak van medewerking van Opdrachtgever bij de uitvoering van de Overeenkomst door Mostware, zal Opdrachtgever steeds tijdig alle nuttige en noodzakelijke informatie verschaffen, die juist en volledig dient te zijn.
- 11.3 Opdrachtgever is verantwoordelijk voor het juiste gebruik en de juiste toepassing van de geleverde Apparatuur, programmatuur en diensten van Mostware alsmede voor de controle- en beveiligingsprocedures en aan adequaat systeembeheer.
- 11.4 Indien voor de uitvoering van de Overeenkomst noodzakelijke informatie niet, niet tijdig of niet conform de afspraken ter beschikking van Mostware staat of indien Opdrachtgever op andere wijze niet aan zijn verplichtingen voldoet, heeft Mostware in ieder geval het recht de uitvoering van de Overeenkomst op te schorten en heeft Mostware het recht om de daardoor ontstane kosten volgens zijn gebruikelijke tarieven in rekening te brengen.
- 11.5 In geval medewerkers van Mostware ten kantore van Opdrachtgever werkzaamheden verrichten, zal Opdrachtgever kosteloos voor de door die medewerkers in redelijkheid gewenste faciliteiten, zoals - indien van toepassing - een werkruimte met telefoon, datacommunicatiefaciliteiten, toegang tot beveiligde apparatuur en/of programmatuur, en dergelijke zorg dragen.
- 11.6 Indien tijdens de uitvoering van de Overeenkomst blijkt, dat het voor een behoorlijke uitvoering van de Overeenkomst noodzakelijk is om de te verrichten werkzaamheden te wijzigen of aan te vullen, zullen partijen tijdig en in onderling overleg de Overeenkomst dienovereenkomstig aanpassen.

ARTIKEL 12: Aansprakelijkheid

12.1 De aansprakelijkheid van Mostware jegens Opdrachtgever is beperkt tot maximaal het bedrag dat door de verzekeringsmaatschappij van Mostware wordt uitgekeerd. Mostware zal op verzoek van Opdrachtgever informatie verstrekken over haar bedrijfsaansprakelijkheidsverzekering.

12.2 Mostware aanvaardt slechts aansprakelijkheid jegens Opdrachtgever, voor schade die is ontstaan ten gevolge van een aan Mostware toe te rekenen tekortkoming bij de uitvoering van een Overeenkomst of door onrechtmatige daad, indien deze door haar bedrijfsaansprakelijkheidsverzekering is gedekt en slechts voor zover de verzekeraar in voorkomend geval tot uitkering overgaat.

- 12.3 Mostware is niet aansprakelijk voor schade, voor zover de schade gedekt is door enige door Opdrachtgever gesloten verzekering.
- 12.4 Buiten de in lid 2 en lid 3 van dit artikel genoemde gevallen is de aansprakelijkheid van Mostware steeds beperkt tot het bedrag dat voor de Apparatuur, programmatuur of diensten in rekening is gebracht of bij duurovereenkomsten tot een factuurbedrag over een periode van maximaal zes maanden.
- 12.5 In geen geval zal vergoeding van schade door Mostware meer bedragen dan € 25.000,- per gebeurtenis, waarbij een reeks samenhangende gebeurtenissen geldt als één gebeurtenis, tenzij Opdrachtgever en Mostware bij het aangaan van de Overeenkomst schriftelijk zijn afgeweken van dit maximum.
- 12.6 Mostware is nimmer aansprakelijk voor indirecte schade, alsmede voor:
- bij Opdrachtgever of derden ontstane schade die het gevolg is van de verstrekking van onjuiste of onvolledige informatie door Opdrachtgever aan Mostware, of anderszins het gevolg is van een handelen door of nalaten van Opdrachtgever;
 - bij Opdrachtgever of derden ontstane schade die het gevolg is van een handelen of nalaten van door Opdrachtgever (of op diens verzoek) ingeschakelde hulppersonen (werknemers van Mostware daaronder niet begrepen);
 - bij Opdrachtgever of derden ontstane bedrijfs-, indirecte of gevolgschade, waaronder begrepen maar niet beperkt tot stagnatie in de onderneming van Opdrachtgever;
 - bij Opdrachtgever of derden ontstane schade die het gevolg is van afwijkingen, fouten en gebreken die onopgemerkt zijn gebleven in door Opdrachtgever goedgekeurde of gecorrigeerde proeven.
- 12.7 Mostware heeft te allen tijde het recht, indien en voor zover mogelijk, de schade van Opdrachtgever ongedaan te maken of te beperken door herstel of verbetering van de Apparatuur, programmatuur en dienstverlening.
- 12.8 Een vordering tot vergoeding van schade dient uiterlijk binnen één maand, nadat Opdrachtgever of een derde de schade heeft ontdekt of redelijkerwijze had kunnen ontdekken, bij Mostware te zijn ingediend, bij gebreke waarvan het recht op schadevergoeding vervalt.
- 12.9 Mostware is niet aansprakelijk voor schade die bij een correcte levering van Apparatuur en programmatuur onvermijdelijk is, dan wel het gevolg is van door de omstandigheden geëiste spoed. Mostware is voorts niet aansprakelijk voor schade als gevolg van een wijze van werken die bij de Opdrachtgever bekend is en waartegen hij geen bezwaar heeft gemaakt.
- 12.10 Indien een Overeenkomst Apparatuur of programmatuur betreft die Mostware van derden betreft of betrokken heeft, is de verantwoordelijkheid en aansprakelijkheid van Mostware beperkt tot datgene waarvoor door Mostware ingeschakelde derde(n) jegens Mostware verantwoordelijk of aansprakelijk is.

ARTIKEL 13: Vrijwaring

- 13.1 Opdrachtgever vrijwaart Mostware tegen alle aanspraken van derden tot vergoeding van schade of anderszins, welke direct of indirect, middellijk of onmiddellijk samenhangen met enige leveringsverplichtingen, het afleveren van Apparatuur of programmatuur, de geleverde Apparatuur of programmatuur zelf of het gebruik daarvan, dan wel van enige eventuele werkzaamheden of adviezen. Voorts vrijwaart Opdrachtgever Mostware tegen aanspraken van derden tot vergoeding van schade of anderszins, welke direct of indirect, middellijk of onmiddellijk samenhangen met bewerking en/of (elektronische) verzending van de door Mostware verstrekte informatie.
- 13.2 Opdrachtgever vrijwaart Mostware voor aanspraken van derden met betrekking tot rechten van intellectuele en industriële eigendom, alsmede gebruiksvergoedingen op de door Opdrachtgever verstrekte materialen, zaken, rapporten, geschriften, ontwerpen, beeld- en geluidsmaterialen, foto's, logo's, Informatiedragers zoals CD's, video's, DVD's, MP3's, software of andere gegevens, die bij de uitvoering van de Overeenkomst worden gebruikt.

ARTIKEL 14: Risico-overgang

Het risico van verlies, diefstal, verduistering of beschadiging van Apparatuur en overige producten, gegevens, documenten, programmatuur of databestanden die in het kader van de uitvoering van de Overeenkomst vervaardigd of gebruikt worden, gaat over op Opdrachtgever op het moment waarop deze in de feitelijke beschikkingsmacht van Opdrachtgever of een hulppersoon van Opdrachtgever zijn gebracht.

ARTIKEL 15: Overmacht

- 15.1 Geen van partijen is gehouden tot het nakomen van enige verplichting indien hij daartoe verhinderd is als gevolg van overmacht. Het voorgaande laat onverlet de verplichting van partijen zoveel mogelijk te proberen overmachtsituaties te voorkomen en te vermijden.
- 15.2 Onder overmacht wordt, naast hetgeen daaromtrent in de wet en jurisprudentie wordt begrepen, verstaan alle van buiten komende oorzaken, voorzien of niet-voorzien, waarop Mostware geen invloed kan uitoefenen, maar waardoor Mostware niet in staat is haar verplichtingen na te komen. Werkstakingen in het bedrijf van Mostware, ziekte van personeel, stagnatie in de levering van Apparatuur of programmatuur door toeleveranciers, ongevallen, brand, sabotage, diefstal, molest en stroom- en computerstoringen worden daaronder begrepen.
- 15.3 In geval van overmacht zijn partijen zonder rechterlijke tussenkomst bevoegd hetzij de uitvoering van de Overeenkomst voor een periode van ten hoogste twee maanden op te schorten, hetzij de Overeenkomst met wederzijds goedvinden te wijzigen of te ontbinden, zonder dat er een verplichting tot schadevergoeding ontstaat.
- 15.4 Indien Mostware bij het intreden van de overmacht al gedeeltelijk aan haar verplichtingen heeft voldaan, of slechts gedeeltelijk aan haar verplichtingen kan voldoen is Mostware gerechtigd het reeds uitgevoerde c.q. uitvoerbare deel afzonderlijk te factureren.

ARTIKEL 16: Annulering

- 16.1 Wanneer Opdrachtgever, direct nadat een Overeenkomst tot stand is gekomen, de Overeenkomst wenst te annuleren wordt, na voorafgaande schriftelijke goedkeuring van Mostware om de Overeenkomst te annuleren, 25% van het totale orderbedrag als annuleringskosten in rekening gebracht, onverminderd het recht van Mostware op volledige schadevergoeding inclusief gederfde winst.
- 16.2 Indien Opdrachtgever bij annulering de afname weigert van de reeds door Mostware aangeschafte Apparatuur of programmatuur, al dan niet be- of verwerkt, is Opdrachtgever gehouden alle hieruit voortvloeiende kosten aan Mostware te voldoen.
- 16.3 Indien een uurtarief of dagdeeltarief is overeengekomen, bepaalt Mostware naar redelijkheid wat als de overeengekomen orderprijs heeft te gelden in het kader van deze annuleringsregeling. Mostware dient daartoe in te schatten hoeveel uren of dagdelen in rekening zouden zijn gebracht bij niet-annulering van de Overeenkomst.
- 16.4 Annulering van Opdrachtgever dient te geschieden bij aangetekend schrijven aan Mostware.

ARTIKEL 17: Opzegging en ontbinding

- 17.1 Tenzij partijen anders overeengekomen zijn, kunnen partijen de Overeenkomst voor onbepaalde tijd tussentijds opzeggen met inachtneming van een opzegtermijn van drie maanden.
- 17.2 Indien de Overeenkomst tussentijds wordt opgezegd door Opdrachtgever, heeft Mostware recht op compensatie vanwege het daardoor ontstane en aannemelijk te maken verlies, tenzij er feiten en omstandigheden aan de opzegging ten grondslag liggen die aan Mostware zijn toe te rekenen. Voorts is Opdrachtgever alsdan gehouden tot betaling van de facturen voor tot dan toe verrichte werkzaamheden.
- 17.3 Indien Opdrachtgever op het moment van ontbinding reeds prestaties ter uitvoering van de Overeenkomst had ontvangen, kan Opdrachtgever de Overeenkomst slechts gedeeltelijk ontbinden en wel uitsluitend voor dat gedeelte, dat door Mostware nog niet is uitgevoerd.

- 17.4 Bedragen die Mostware voor een ontbinding heeft gefactureerd, in verband met hetgeen Mostware reeds ter uitvoering van de Overeenkomst heeft verricht of geleverd, blijven onverminderd verschuldigd en worden op het moment van ontbinding direct opeisbaar.
- 17.5 Mostware kan de Overeenkomst zonder ingebrekestelling en zonder rechtelijke tussenkomst, door schriftelijke kennisgeving, met onmiddellijke ingang geheel of gedeeltelijk ontbinden indien:
- Oprachtgever in staat van faillissement wordt verklaard;
 - aan Oprachtgever surseance van betaling wordt verleend;
 - Oprachtgever niet behoorlijk of niet tijdig aan een voor haar uit de Overeenkomst voortvloeiende verplichting voldoet,
- een en ander onverminderd alle overige aan Mostware toekomende rechten, waaronder het recht om volledige betaling en/of schadevergoeding te vorderen. Mostware zal bij een ontbinding nimmer tot enige schadevergoeding zijn gehouden.
- 17.6 Bij het voordoen van de in lid 5 bepaalde omstandigheden, wordt hetgeen Mostware van Oprachtgever te vorderen heeft steeds en met onmiddellijke ingang opeisbaar.
- 17.7 Mostware is bevoegd de Overeenkomst per direct te beëindigen, indien zich omstandigheden voordoen welke van dien aard zijn dat nakoming van de Overeenkomst onmogelijk of naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid niet langer door haar kan worden gevergd, dan wel indien zich anderszins omstandigheden voordoen welke van dien aard zijn dat ongewijzigde instandhouding van de Overeenkomst in redelijkheid niet mag worden verwacht.

ARTIKEL 18: Toepasselijk recht- en geschillen

- 18.1 Alle rechtshandelingen van Mostware en verbintenissen tussen Mostware en Oprachtgever worden beheerst door Nederlands recht. Toepasselijkheid van het Weens Koopverdrag inzake eenvormige regels voor internationale koop van roerende zaken, wordt uitdrukkelijk uitgesloten evenals enige bestaande of toekomstige internationale regeling inzake koop van roerende lichamelijke zaken waarvan de werking door partijen kan worden uitgesloten.
- 18.2 Alle geschillen met betrekking tot, voortvloeiende uit, of verband houdende met door Mostware gedane Offertes en met Mostware gesloten Overeenkomsten zullen worden voorgelegd aan de Rechtbank te 's-Gravenhage, onverminderd het recht van partijen om de procedure conform het ICT-mediation reglement van de Stichting Geschillenoplossing Automatisering te volgen.

HOOFDSTUK II BIJZONDERE BEPALINGEN APPARATUUR

De bepalingen uit dit hoofdstuk zijn toepasselijk op alle Overeenkomsten die Mostware aangaat, indien en voor zover Mostware zich daarbij (mede) verbindt tot het leveren van Apparatuur alsmede op alle daartoe door Mostware uitgebrachte Offertes.

ARTIKEL 19: Aflevering

Het risico van verlies of beschadiging van Apparatuur gaat op de Oprachtgever over op het moment waarop deze in de feitelijke beschikkingsmacht van de Oprachtgever of van een door de Oprachtgever gebruikte hulppersoon zijn gebracht.

ARTIKEL 20: Installatie

- 20.1 Indien schriftelijk overeengekomen zal Mostware de Apparatuur installeren of laten installeren.
- 20.2 Zoals bepaald in artikel 11.5, dient Oprachtgever zorg te dragen voor de aanwezigheid van noodzakelijke faciliteiten.
- 20.3 Oprachtgever zal Mostware voor de uitvoering van de noodzakelijke werkzaamheden toegang verlenen tot de plaats van installatie gedurende de gebruikelijke werktijden van Mostware, mits redelijk.

ARTIKEL 21: Garantie

- 21.1 De garantietermijn vangt aan op het moment van aflevering bedoeld in artikel 19. Mostware garandeert dat de door haar geleverde Apparatuur vrij zijn van ontwerp, materiaal en fabricagefouten gedurende een periode van drie maanden na levering.

- 21.2 Indien de garantie Apparatuur betreft die door een derde is geproduceerd, is de garantie beperkt tot de garantie die door de betreffende producent voor de Apparatuur wordt gegeven.
- 21.3 Arbeid- en voorrijkosten die met betrekking tot de garantieafwikkeling overeenkomstig het voorgaande lid door Mostware worden gemaakt, zullen aan Oprachtgever worden doorberekend.
- 21.4 De garantieverplichting vervalt indien Fouten of Gebreken geheel of gedeeltelijk het gevolg zijn van onjuist, onzorgvuldig of ondeskundig gebruik, en/of van buiten komende oorzaken zoals bijvoorbeeld brand- of waterschade en/of andere niet aan Mostware toerekenbare oorzaken.
- 21.5 Mostware garandeert niet dat zich geen Gebreken of andere onvolkomenheden in de Apparatuur voor zullen doen.

HOOFDSTUK III BIJZONDERE BEPALINGEN PROGRAMMATUUR

De bepalingen uit dit hoofdstuk zijn toepasselijk op alle Overeenkomsten die Mostware aangaat, indien en voor zover Mostware zich daarbij (mede) verbindt tot het verlenen van een gebruikersrecht op Standaard Programmatuur en/of specifiek voor Oprachtgever ontwikkelde Eigen Programmatuur (maatwerkprogrammatuur).

ARTIKEL 22: Ontwikkeling van Eigen Programmatuur

- 22.1 Mostware en Oprachtgever zullen schriftelijk specificeren welke Eigen Programmatuur ontwikkeld zal worden en op welke manier dit zal gebeuren. Mostware zal de programmatuurontwikkeling met zorg uitvoeren op basis van de door Oprachtgever te verstrekken gegevens, voor de juistheid en volledigheid waarvan Oprachtgever instaat.
- 22.2 Onverminderd het bepaalde in artikel 8 verkrijgt Oprachtgever het recht tot gebruik van de Eigen Programmatuur in zijn bedrijf of organisatie.
- 22.3 De broncode van de Eigen Programmatuur, en bij de ontwikkeling van de Eigen Programmatuur voortgebrachte technische documentatie, wordt niet door Mostware aan Oprachtgever ter beschikking gesteld, tenzij dit schriftelijk tussen partijen is overeengekomen.

ARTIKEL 23: Aflevering en acceptatie

- 23.1 Mostware zal de te ontwikkelen Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur aan Oprachtgever opleveren conform de schriftelijk overeengekomen specificaties. De aflevering is voltooid na de installatie van de Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur bij Oprachtgever en de Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur volgens Mostware voldoet aan de specificaties.
- 23.2 Indien een testperiode is overeengekomen, heeft Oprachtgever het recht de Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur gedurende de overeengekomen testperiode te testen.
- 23.3 Gedurende de testperiode is het de Oprachtgever niet toegestaan Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur voor productieve of operationele doeleinden te gebruiken.
- 23.4 De Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur zal gelden als geaccepteerd:
- a) Indien geen testperiode is overeengekomen: bij aflevering, dan wel;
 - b) Indien een testperiode is overeengekomen: op de eerste dag na de testperiode, indien er geen Fouten of Gebreken zijn gesignaleerd of indien Oprachtgever Mostware niet per ommekeer schriftelijk over Gebreken of Fouten heeft geïnformeerd;
 - c) Indien een testperiode is overeengekomen: na herstel van de gemelde Gebreken of Fouten;
 - d) In afwijking van het voorgaande zal de Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur, indien Oprachtgever daarvan voor het einde van de testperiode enig gebruik voor productieve of operationele doeleinden maakt, gelden als volledig geaccepteerd vanaf de aanvang van dat gebruik.

- 23.5 Indien bij het uitvoeren van de overeengekomen testperiode blijkt dat de Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur Gebreken of Fouten bevat die de voortgang van de testperiode belemmeren, zal Opdrachtgever Mostware hierover schriftelijk gedetailleerd informeren, in welk geval de testperiode onderbroken wordt totdat de Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur zodanig is aangepast dat die belemmering is opgeheven.
- 23.6 Indien bij het uitvoeren van de testperiode blijkt dat de Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur Gebreken of Fouten vertoont en niet aan de schriftelijk overeengekomen specificaties voldoet, zal Opdrachtgever Mostware in een schriftelijk en gedetailleerd verslag over de Gebreken of Fouten informeren. Mostware zal in dat geval de gemelde Gebreken of Fouten, mits dit in redelijkheid gevegd kan worden, binnen een redelijke termijn herstellen.
- 23.7 Indien de Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur in fasen wordt afgeleverd en getest, laat de afkeuring van een bepaalde fase, de goedkeuring van een eerdere fase onverlet.

ARTIKEL 24: Gebruiksrecht

- 24.1 Onverminderd het bepaalde in artikel 10, verleent Mostware Opdrachtgever het niet-exclusieve en niet-overdraagbare recht tot het gebruik van de Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur zoals omschreven in de Overeenkomst. Het gebruiksrecht omvat tevens de bij de Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur behorende documentatie. De Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur wordt geen eigendom van Opdrachtgever.
- 24.2 Het is Opdrachtgever niet toegestaan sublicenties te verlenen aan derden of in enige vorm kopieën van de Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur aan derden te verstrekken, ook niet indien de betreffende derde de Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur uitsluitend ten behoeve van Opdrachtgever gebruikt.
- 24.3 Opdrachtgever zal de tussen partijen overeengekomen gebruiksbeperkingen steeds stipt naleven. Onverminderd het overige in deze algemene voorwaarden bepaalde, omvat het gebruiksrecht van Opdrachtgever het recht de Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur te laden en uit te voeren. Het is Opdrachtgever niet toegestaan wijzigingen in de Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur aan te brengen.

ARTIKEL 25: SaaS

- 25.1 Mostware kan besluiten bepaalde programmatuur als een SaaS-oplossing aan te bieden. Onder SaaS (Software as a Service) wordt verstaan: het door Mostware op afstand beschikbaar stellen en beschikbaar houden van programmatuur aan Opdrachtgever via internet of een ander netwerk, zonder dat aan Opdrachtgever een fysieke drager met de desbetreffende programmatuur wordt verstrekt.
- 25.2 Tenzij schriftelijk anders overeengekomen, is Opdrachtgever verantwoordelijk voor het gebruik van de dienst en de wijze waarop de resultaten van de dienst worden ingezet.
- 25.3 Alle door Mostware bij de dienstverlening gebruikte apparatuur, programmatuur en zaken blijven eigendom van Mostware of diens toeleveranciers, ook indien Opdrachtgever een vergoeding betaalt voor het ontwikkelen of aanschaffen ervan door Mostware.

ARTIKEL 26: Garantie

- 26.1 Mostware zal naar beste vermogen eventuele Fouten of Gebreken in de Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur herstellen, indien deze binnen drie maanden na het ontdekken ervan door Opdrachtgever schriftelijk en gedetailleerd omschreven aan Mostware per aangetekend schrijven zijn aangeleverd.
- 26.2 Indien de garantie Standaard Programmatuur betreft die door een derde is geproduceerd, is de garantie beperkt tot de garantie die door de betreffende licentiegever voor Standaard Programmatuur wordt gegeven.
- 26.3 Mostware kan om redenen van de stand van de wetenschap en techniek niet garanderen dat Eigen Programmatuur en/of Standaard Programmatuur zonder onderbreking, Fouten, Gebreken of andere

onvolkomenheden zal werken of dat alle Fouten, Gebreken of andere onvolkomenheden zullen worden verbeterd.

- 26.4 De garantieverplichting vervalt indien Fouten of Gebreken geheel of gedeeltelijk het gevolg zijn van onjuist, onzorgvuldig of ondeskundig gebruik, en/of van buiten komende oorzaken zoals bijvoorbeeld brand- of waterschade en/of andere niet aan Mostware toerekenbare oorzaken.
- 26.5 Bij het uitvoeren van herstelwerkzaamheden, is Mostware gerechtigd haar gebruikelijke tarieven en de kosten van herstel in rekening te brengen.
- 26.6 Opdrachtgever is te allen tijde zelf verantwoordelijk voor het tijdig maken van correcte back-up kopieën van gegevens. Herstel van verloren gegane gegevens behoort niet tot de (garantie) verplichtingen van Mostware. Indien overeengekomen kan Mostware Opdrachtgever hierbij assisteren tegen vergoeding van de alsdan gebruikelijke tarieven.

HOOFDSTUK IV: BIJZONDERE BEPALINGEN ONDERHOUD PROGRAMMATUUR EN DIENSTVERLENING

De bepalingen in dit hoofdstuk zijn toepasselijk op alle Overeenkomsten die Mostware aangaat indien en voor zover Mostware zich daarbij (mede) verbindt tot het verrichten van onderhoud aan programmatuur, onderhoud aan hardware en onderhoud aan netwerk infrastructures. De bepalingen in dit hoofdstuk zijn tevens van toepassing indien Mostware diensten verleent, zoals organisatie- en automatiseringsadviezen, consultancy, opleidingen, cursussen, trainingen, ondersteuning, detachering, het ontwerpen van programmatuur of informatiesystemen of het verlenen van assistentie daarbij en dienstverlening met betrekking tot netwerken.

ARTIKEL 27: Onderhoudsvoorwaarden

Tenzij anders is overeengekomen omvat de verplichting van Mostware het verrichten van onderhoud ten aanzien van de in de Overeenkomst beschreven programmatuur.

ARTIKEL 28: Uitvoering

- 28.1 Mostware garandeert dat het krachtens de Overeenkomst verrichte onderhoud op deskundige wijze en overeenkomstig redelijke normen van handelsverkeer zal geschieden. Mostware garandeert niet dat de werking van programmatuur zonder onderbrekingen of foutloos zal zijn of dat alle Fouten of Gebreken in de programmatuur kunnen worden verholpen.
- 28.2 Indien een Overeenkomst is aangegaan met het oog op uitvoering door een bepaalde contactpersoon, zal Mostware steeds gerechtigd zijn deze persoon te vervangen door een of meer andere personen met dezelfde kwalificaties. Een wijziging van contactpersoon geeft Opdrachtgever niet het recht tot ontbinding van de Overeenkomst.

ARTIKEL 29: Wijziging en meerwerk

- 29.1 Indien Mostware op verzoek of met voorafgaande instemming van Opdrachtgever werkzaamheden of andere prestaties verricht die buiten de inhoud of omvang van de overeengekomen dienstverlening vallen, zullen deze werkzaamheden of prestaties door Opdrachtgever aan Mostware worden vergoed volgens de gebruikelijke tarieven van Mostware. Van meerwerk is eveneens sprake indien een programma van eisen, een ontwerp of technische specificaties worden uitgebreid of gewijzigd. Mostware is nimmer verplicht aan een dergelijk verzoek te voldoen en kan verlangen dat daarvoor een afzonderlijke schriftelijke overeenkomst wordt gesloten.
- 29.2 Voor zover voor de dienstverlening een vaste prijs is afgesproken en partijen voornemens zijn om met betrekking tot extra werkzaamheden of prestaties een afzonderlijke overeenkomst te sluiten, zal Mostware Opdrachtgever desgevraagd tevoren schriftelijk informeren over financiële consequenties van die werkzaamheden of prestaties.
- 29.3 Opdrachtgever aanvaardt dat, indien is overeengekomen dat de te leveren diensten worden uitgebreid of gewijzigd, het tijdstip van voltooiing van de dienstverlening daardoor kan worden beïnvloed.