

ALGEMENE VOORWAARDEN FAIRBANKS BV

Deze algemene voorwaarden van Fairbanks BV (“Algemene Voorwaarden”) zijn van toepassing op alle door ons met onze Opdrachtgevers afgesloten Overeenkomsten waarbij wij Producten en/of Diensten leveren zoals nader omschreven in de Overeenkomst. Deze Algemene Voorwaarden kunnen ook worden gebruikt door groepsvennootschappen van Fairbanks BV, in dat geval is de betreffende groepsmaatschappij aan te merken als “Fairbanks” zoals gedefinieerd in deze Algemene Voorwaarden.

1. Definities

In deze Algemene Voorwaarden worden de navolgende begrippen met een beginhoofdletter gebruikt:

- 1.1 Gebrek: het aantoonbaar en reproduceerbaar niet voldoen van een Product of Dienst aan de overeengekomen specificaties van dat Product of die Dienst;
- 1.2 Diensten: de werkzaamheden die Fairbanks voor de Opdrachtgever uitvoert, zoals in de Offerte beschreven of anderszins overeengekomen (waar in deze Algemene Voorwaarden de uitdrukking “werkzaamheden” wordt gebruikt, vallen deze ook onder het begrip “Diensten”);
- 1.3 Offerte: het schriftelijke document met de beschrijving van de door Fairbanks te leveren Producten en/of Diensten;
- 1.4 Opdrachtgever: de natuurlijk- of rechtspersoon handelend in de uitoefening van een beroep of bedrijf waarmee Fairbanks een Overeenkomst heeft gesloten;
- 1.5 Overeenkomst: de overeenkomst tussen Fairbanks en Opdrachtgever voor het uitvoeren van de Diensten en/of het leveren van de Producten, meestal op basis van de Offerte (inclusief alle bijlagen daarbij waaronder eventuele licentie- en/of onderhoudsvoorwaarden van leveranciers van Fairbanks) en altijd inclusief deze Algemene Voorwaarden;
- 1.6 Producten: de in de Overeenkomst beschreven producten, zoals elektronica hardware;
- 1.7 Fairbanks: Fairbanks BV, of een van haar groepsmaatschappijen die deze Algemene Voorwaarden gebruikt.

2. Totstandkoming van een Overeenkomst, toepasselijkheid Algemene Voorwaarden

2.1 Een Overeenkomst komt tot stand door schriftelijke aanvaarding van de Offerte door Opdrachtgever, dan wel door feitelijke aanvang van de levering van de Producten en/of het verlenen van de Diensten door Fairbanks op verzoek van Opdrachtgever. De Offerte heeft een geldigheidsduur zoals door Fairbanks daarin aangegeven en bij gebreke daarvan heeft de Offerte een geldigheidsduur van veertien (14) dagen. Als de Opdrachtgever bij diens aanvaarding van een Offerte daarvan afwijkt, is die afwijking niet bindend voor Fairbanks tenzij Fairbanks de afwijking schriftelijk heeft bevestigd of de Producten en/of Diensten levert in overeenstemming met de afwijking.

2.2 In geval van tegenstrijdigheid tussen bepalingen uit de Overeenkomst en die van de Algemene Voorwaarden, prevaleren de bepalingen uit de Overeenkomst, tenzij anders is bepaald in de Overeenkomst.

2.3 Nadat de Algemene Voorwaarden eenmaal van toepassing zijn verklaard, gelden zij ook voor alle opvolgende Overeenkomsten, zelfs wanneer dit niet uitdrukkelijk in opvolgende Overeenkomsten is bepaald.

- 2.4 De toepasselijkheid van algemene voorwaarden (waaronder inkoopvoorwaarden) van de Opdrachtgever is uitgesloten, tenzij Fairbanks die toepasselijkheid uitdrukkelijk aanvaardt.
- 2.5 Indien en voor zover ook andere algemene voorwaarden van toepassing zouden zijn op de Overeenkomst, geldt bij onverenigbaarheid van de verschillende algemene voorwaarden dat de Algemene Voorwaarden van Fairbanks prevaleren, met uitzondering van die gevallen waarin deze Algemene Voorwaarden of Fairbanks aangeven dat de andere algemene voorwaarden (op onderdelen) prevaleren.
- 2.6 Afwijkingen van de Overeenkomst zijn slechts geldig indien deze tussen partijen schriftelijk zijn overeengekomen.
- 2.7 Deze Algemene Voorwaarden zijn ook bedongen ten behoeve van die (rechts)personen en derden die direct of indirect op enigerlei wijze betrokken zijn bij de levering van de Diensten en/of Producten en/of voor wie Fairbanks aansprakelijk zou kunnen zijn.

3. Vergoedingen en betaling

3.1 Opdrachtgever is de vergoedingen en tarieven verschuldigd zoals gespecificeerd in de Overeenkomst of zoals anders door Fairbanks gecommuniceerd. Vergoedingen en/of tarieven kunnen uitsluitend als “fixed fees” worden aangemerkt in het geval dat Fairbanks dit uitdrukkelijk als zodanig schriftelijk aangeeft. Als Fairbanks een “budget”, “begroting” of een voorcalculatie benoemt voor de Producten en/of de Diensten dan kan dit niet als “fixed fee” worden aangemerkt tenzij dit uitdrukkelijk schriftelijk als zodanig door Fairbanks wordt aangegeven. Alle vergoedingen en tarieven zijn exclusief reistijd, reis- en verblijfkosten, transport-, verzend- en afleverkosten, BTW en andere eventuele van overheidswege opgelegde heffingen. Overige kosten, zoals die van verbruikte materialen, zullen apart in rekening worden gebracht. Fairbanks is gerechtigd de vergoedingen en tarieven te wijzigen. Opdrachtgever zal hierover voorafgaand schriftelijk in kennis worden gesteld, met inachtneming van een termijn van minimaal een maand. Voor periodieke overeengekomen vergoedingen die Fairbanks tijdens de looptijd van een Overeenkomst wijzigt, geldt dat als de Opdrachtgever niet vóór de datum van inwerkingtreding van de wijziging aangeeft daar bezwaar tegen te maken, de wijziging per datum van inwerkingtreding ingaat.

3.2 Eenmalige vergoedingen worden direct na de levering van de Producten respectievelijk de Diensten gefactureerd. Fairbanks behoudt zich echter het recht voor om vooruitbetaling, zekerheid of betaling van openstaande facturen te eisen voordat zij (bepaalde) Producten en/of Diensten (verder) levert. Periodieke vergoedingen worden voorafgaand aan de betreffende periode gefactureerd. De overige vergoedingen worden maandelijks achteraf op basis van nacalculatie gefactureerd. In de Overeenkomst kunnen afwijkende afspraken ten aanzien van de facturering en/of betaling worden opgenomen.

3.3 Werkzaamheden die buiten de Diensten vallen zoals die zijn gespecificeerd in de Overeenkomst, en die Fairbanks verricht op verzoek van de Opdrachtgever en/of die Fairbanks moet verrichten door oorzaken die toerekenbaar zijn aan de Opdrachtgever, worden gekwalificeerd als meerwerk. Meerwerk wordt tegen de dan geldende tarieven van Fairbanks achteraf gefactureerd. Fairbanks zal nimmer verplicht zijn tot aanvaarding van enig meerwerk.

3.4 Tenzij anders schriftelijk met de Opdrachtgever overeengekomen worden de Diensten tijdens kantooruren uitgevoerd, zijnde maandag tot en met vrijdag van 09:00 tot 17:00 uur, met uitzondering van roostervrije dagen en algemeen in Nederland erkende feestdagen. Diensten die buiten deze kantooruren worden uitgevoerd, worden aangemerkt als overwerk en als zodanig gefactureerd tegen de geldende overwerk tarieven.

3.5 Opdrachtgever dient facturen zonder verrekening of korting binnen veertien (14) dagen na factuurdatum te voldoen, overeenkomstig de aanwijzingen op de factuur. Indien Opdrachtgever niet tijdig betaalt, is Opdrachtgever zonder dat enige ingebrekestelling is vereist in verzuim, in welk geval Fairbanks

gerechtigd is de Diensten en overige verplichtingen op te schorten, onverminderd het recht van Fairbanks de Overeenkomst te ontbinden. Vanaf de datum waarop Opdrachtgever in verzuim is, is Opdrachtgever over het door hem verschuldigde bedrag de wettelijke rente en buitengerechtelijke incassokosten verschuldigd met een minimum van 10% van het factuurbedrag. De Opdrachtgever is over de verschuldigde incassokosten eveneens rente verschuldigd. Indien een gerechtelijke procedure noodzakelijk is om het factuurbedrag te incasseren, is de Opdrachtgever tevens gehouden tot vergoeding van alle daarmee verband houdende gerechtelijke kosten. Laatstgenoemde kosten zijn niet beperkt zijn tot de te liquideren proceskosten, de daadwerkelijke kosten komen integraal voor rekening van de Opdrachtgever indien deze in het ongelijk wordt gesteld. Onder "gerechtelijke procedure" wordt ook verstaan een eventuele arbitrageprocedure.

3.6 Fairbanks behoudt zich het recht voor de door de Opdrachtgever betaalde bedragen eerst te laten strekken tot betaling van de incassokosten, dan de opeisbare wettelijke rente en dan het openstaande factuurbedrag.

4. Duur en einde

4.1 De Overeenkomst vangt aan op het moment van totstandkoming van de Overeenkomst en heeft de duur zoals daarin bepaald.

4.2 Indien in de Overeenkomst geen tijdsduur is bepaald, geldt de Overeenkomst (a) in geval van levering van Diensten en/of Producten voor de duur van de levering van de Diensten en/of de Producten en (b) in geval van een aan Opdrachtgever verstrekte licentie op software of beheer en onderhoud op software voor een periode van één (1) jaar vanaf het moment van totstandkoming van de Overeenkomst met stilzwijgende verlenging met periodes van telkens één (1) jaar tenzij één van de partijen tenminste drie (3) maanden voor het einde van de lopende periode de Overeenkomst opzegt en tenzij anders bepaald in de daarop van toepassing zijnde voorwaarden van de leverancier. Een Overeenkomst die voor bepaalde tijd is aangegaan kan niet tussentijds door de Opdrachtgever worden opgezegd zonder vergoeding van de in verband daarmee door Fairbanks geleden schade en/of gemaakte kosten. Fairbanks is gerechtigd de Overeenkomst tussentijds op te zeggen met in achtneming van een opzegtermijn van twee (2) maanden zonder gehouden te zijn tot betaling van schadevergoeding.

4.3 Indien Fairbanks aantoonbaar toerekenbaar tekortschiet in de nakoming van een verplichting uit hoofde van de Overeenkomst en Fairbanks deze tekortkoming niet, na een schriftelijke ingebrekestelling waarin de (vermeende) tekortkoming en na te komen verplichtingen in detail uiteen zijn gezet en een redelijke termijn voor nakoming van minimaal vijftien (15) werkdagen wordt gesteld, binnen de gestelde redelijke termijn herstelt, is de Opdrachtgever gerechtigd de Overeenkomst op te zeggen (en dus niet deze te ontbinden). Als Fairbanks tekort komt en de tekortkoming niet kan worden toegerekend omdat Fairbanks in overmacht verkeert, geldt ook dat de Opdrachtgever uitsluitend de Overeenkomst kan opzeggen, en deze niet kan ontbinden.

4.4 Iedere partij is gerechtigd de Overeenkomst naar keuze te ontbinden dan wel op te zeggen zonder gehouden te zijn tot betaling van schadevergoeding, indien de andere partij failliet wordt verklaard, in staat van surséance geraakt, in het geval de onderneming van de andere partij geliquideerd wordt (anders dan ten behoeve van een reorganisatie of herstructurering), of in het geval dat de andere partij haar activiteiten staakt.

4.5 Fairbanks is gerechtigd de Overeenkomst naar keuze te ontbinden dan wel op te zeggen zonder gehouden te zijn tot betaling van schadevergoeding, in het geval dat de zeggenschap in de onderneming van de Opdrachtgever wordt overgenomen door een derde partij.

4.6 Indien een leverancier van Fairbanks een overeenkomst met Fairbanks beëindigt, niet nakomt of opschort, is Fairbanks gerechtigd de door deze leverancier geleverde producten of diensten,

waaronder software, te vervangen door een equivalent(e) Product of Dienst, dan wel, indien vervanging commercieel gezien niet haalbaar is, de Overeenkomst met directe ingang geheel of gedeeltelijk op te zeggen. Opdrachtgever heeft in dat geval geen recht op schadevergoeding.

4.7 In geval van beëindiging van de Overeenkomst (om welke reden dan ook) eindigen de licenties op software welke Opdrachtgever van Fairbanks heeft verkregen en het onderhoud op die software, tenzij anders bepaald in de Overeenkomst of in de van toepassing zijnde voorwaarden van de leverancier.

4.8 In geval van ontbinding van de Overeenkomst ontstaan er geen ongedaanmakingsverplichtingen voor zover het reeds uitgevoerde prestaties van (of namens) Fairbanks betreft. Onder "reeds uitgevoerde prestaties" vallen ook leveringen van zaken, zoals hardware.

4.9 Indien er voor de Opdrachtgever een grond bestaat voor ontbinding van een Overeenkomst tot het leveren van Diensten dan ontstaat er voor de Opdrachtgever geen recht op ontbinding van een eventuele daarmee samenhangende Overeenkomst tot het leveren van Producten, en vice versa.

4.10 Bij het eindigen van de Overeenkomst worden alle openstaande bedragen onmiddellijk opeisbaar en vervallen alle verleende rechten.

5. Uitvoering van de Overeenkomst - algemeen

5.1 Fairbanks zal zich inspannen de Producten en/of Diensten conform de overeengekomen specificaties en binnen de in de Overeenkomst aangegeven planning te leveren. Fairbanks heeft geen resultaatsverplichting tenzij dit expliciet tussen partijen schriftelijk is overeengekomen. Alle door Fairbanks genoemde (leverings)termijnen zijn naar beste weten geschat op grond van de gegevens die bij het aangaan van de Overeenkomst aan Fairbanks bekend waren. Overschrijding van een (leverings)termijn brengt Fairbanks niet in verzuim. Indien overschrijding van enige termijn dreigt, zullen Fairbanks en Opdrachtgever zo spoedig mogelijk daarover in overleg treden.

5.2 Door Opdrachtgever verzochte wijzigingen in de specificaties van de te leveren Producten en/of Diensten dienen schriftelijk te worden vastgelegd en kunnen leiden tot een wijziging van de planning, van de geleverde Producten en/of Diensten en/of een wijziging van de overeengekomen vergoedingen.

5.3 In alle gevallen kan Fairbanks slechts in verzuim geraken nadat de Opdrachtgever een schriftelijke ingebrekestelling heeft gezonden waarin de (vermeende) tekortkoming en na te komen verplichtingen in detail uiteen zijn gezet en waarin Fairbanks een redelijke termijn van minimaal 15 werkdagen wordt geboden om na te komen.

5.4 Met betrekking tot de door Fairbanks geleverde Producten en/of Diensten die Fairbanks van derden betreft en doorlevert, gelden de voorwaarden zoals de garantie-, reparatie- en/of omruilvoorwaarden van de desbetreffende leverancier. Fairbanks zal de Opdrachtgever op diens verzoek informeren over de van toepassing zijnde bepalingen.

5.5 Opdrachtgever heeft (a) wat betreft Producten gedurende een periode van vijf (5) werkdagen na levering daarvan en (b) wat betreft Diensten gedurende een periode van tien (10) werkdagen na oplevering daarvan, de mogelijkheid te testen of deze voldoen aan de overeengekomen specificaties. Mocht Opdrachtgever niet binnen de gestelde termijn voldoende onderbouwd en gespecificeerd hebben aangegeven dat hij de Producten en/of Diensten niet accepteert, dan gelden de Producten en/of Diensten als te zijn geaccepteerd. De Producten en/of Diensten gelden eveneens als te zijn geaccepteerd op het moment van operationele ingebruikname daarvan door Opdrachtgever. Kleine Gebreken die de ingebruikname niet in de weg staan, kunnen geen reden zijn voor onthouding van acceptatie. Indien Opdrachtgever binnen de gestelde termijnen voldoende onderbouwd en gespecificeerd heeft aangegeven de Producten en/of Diensten niet te accepteren, zal Fairbanks zich inspannen de door Opdrachtgever gemelde Gebreken naar beste vermogen te verhelpen, waarna Opdrachtgever gedurende een periode van respectievelijk vijf (5) (voor Producten) en tien (10) (voor Diensten) werkdagen de gelegenheid heeft te

testen of de Producten cq. de Diensten voldoen aan de overeengekomen specificaties, waarbij tevens geldt dat kleine Gebreken die de ingebruikname niet in de weg staan geen reden kunnen zijn voor onthouding van acceptatie. Als de Opdrachtgever niet gedurende deze termijn(en) voldoende onderbouwd en gespecificeerd aangeeft de Producten en/of Diensten niet te accepteren, dan wel de Opdrachtgever deze operationeel in gebruik neemt, dan gelden de Producten en/of Diensten als te zijn geaccepteerd. Indien Opdrachtgever binnen de gestelde tweede termijnen voldoende onderbouwd en gespecificeerd heeft aangegeven de Producten en/of Diensten niet te accepteren, dan wordt Fairbanks nog een laatste termijn van 14 dagen gegund om de Gebreken te verhelpen en, bij gebreke daarvan is zowel de Opdrachtgever als Fairbanks gerechtigd de Overeenkomst op te zeggen (dus niet te ontbinden).

5.6 Fairbanks is niet verplicht tot het herstellen van Gebreken in geval van onkundig, of onzorgvuldig gebruik en/of gebruik in strijd met de voorwaarden uit de Overeenkomst, de specificaties of de documentatie en in het geval dat Opdrachtgever zonder toestemming van Fairbanks wijzigingen in en/of reparaties aan de Producten en/of Diensten heeft aangebracht, of door een derde heeft doen aanbrengen en/of in geval van niet beschikbaarheid van geleverde Producten en/of Diensten als gevolg van storingen of wijzigingen aan apparatuur, software of communicatienetwerken van Opdrachtgever of van derden.

5.7 Fairbanks garandeert niet dat de geleverde Producten en/of Diensten foutloos zullen functioneren of dat alle Gebreken kunnen worden verholpen.

5.8 Fairbanks kan niet worden verplicht tot het leveren van onderhoud en/of support op de geleverde Producten en/of Diensten, hiervoor moet een afzonderlijke onderhoud- en/of supportovereenkomst worden afgesloten, al dan niet met de leverancier van Fairbanks. Als een dergelijke overeenkomst wordt afgesloten dan gelden de voorwaarden van die overeenkomst ten aanzien van eventuele Gebreken die zich na de oplevering en acceptatie zoals omschreven in artikel 5.5. voordoen, aangevuld met het bepaalde in artikel 7.7 (onderhoud en support) en de voorwaarden van de leverancier van de Producten en/of Diensten, voor zover van toepassing.

5.9 Herstel van data als gevolg van Gebreken of welke oorzaak dan ook is voor rekening en risico van Opdrachtgever.

5.10 Fairbanks heeft het recht de door haar van de Opdrachtgever ontvangen informatie, documenten en data pas aan Opdrachtgever terug te geven onder voorwaarde van betaling van nog openstaande bedragen.

5.11 Fairbanks garandeert geen 100% beveiligingsniveau noch 100% uptime, omdat dit afhankelijk is van diverse omstandigheden. Bij eventuele afspraken over beschikbaarheid blijven onderbrekingen ten behoeve van onderhoud altijd buiten beschouwing.

5.12 Fairbanks bepaalt zelf welke medewerkers worden ingezet bij de uitvoering van de Overeenkomst, tenzij uitdrukkelijk anders schriftelijk met de Opdrachtgever overeengekomen.

5.13 Als Fairbanks in het kader van de Diensten voor de Opdrachtgever persoonsgegevens verwerkt en de Opdrachtgever met Fairbanks een afzonderlijke bewerkersovereenkomst wenst af te sluiten en/of van Fairbanks extra medewerking verlangt, behoudt Fairbanks zich het recht voor in verband daarmee een extra vergoeding te vragen.

6. Verantwoordelijkheden Opdrachtgever

6.1 Opdrachtgever zal op verzoek van Fairbanks tijdig en volledig alle gevraagde informatie, faciliteiten en technische toegang verstrekken en medewerking verlenen aan Fairbanks die nodig is voor het leveren van de Producten en/of de Diensten.

6.2 Indien de door Fairbanks verzochte informatie, faciliteiten, technische toegang en/of medewerking niet, niet tijdig of niet juist door Opdrachtgever wordt verstrekt of verleend, of wanneer de (technische) infrastructuur niet beschikbaar is en/of voldoet aan de specificaties en/of systeemeisen of indien

Opdrachtgever op andere wijze niet voldoet aan zijn verplichtingen, heeft Fairbanks het recht de levering van de Producten en/of Diensten op te schorten, totdat de Opdrachtgever de informatie, faciliteiten, technische toegang en/of medewerking alsnog heeft verstrekt en/of verleend. Fairbanks is gerechtigd de in dit verband gemaakte kosten aan Opdrachtgever in rekening te brengen tegen de dan geldende tarieven van Fairbanks.

6.3 De Opdrachtgever is verantwoordelijk voor de werking en beveiliging van diens eigen (technische) infrastructuur, waaronder software en hardware, en is er tevens verantwoordelijk voor om te zorgen dat deze voldoen aan de vereiste specificaties en/of systeemeisen.

6.4 Bij gebreke van uitdrukkelijke afspraken daaromtrent zal Opdrachtgever zelf de (hulp)software en hardware installeren, inrichten, testen, parameteriseren, configureren, tunen en indien nodig de daarbij gebruikte apparatuur, overige software, hardware en gebruiksomgeving aanpassen en de door Opdrachtgever gewenste (inter)operabiliteit bewerkstelligen.

6.5 De Opdrachtgever staat er jegens Fairbanks voor in:

6.5.1 dat, in het kader van de uitvoering van de Overeenkomst (i) hij voldoende deskundige medewerkers (ongeacht of dit werknemers of hulppersonen zijn) beschikbaar maakt; (ii) de medewerkers van Opdrachtgever tijdig de benodigde door Fairbanks verzochte medewerking zullen verlenen, inbreng zullen geven en beslissingen zullen nemen; (iii) hij medewerkers inzet die bevoegd zijn om namens de Opdrachtgever beslissingen te nemen; (iv) in het geval dat medewerkers van Fairbanks in het kader van de uitvoering van de Diensten bij de Opdrachtgever werkzaamheden verrichten, hij de redelijkerwijs verzochte medewerking verleent en faciliteiten ter beschikking stelt;

6.5.2 dat alle door de Opdrachtgever geleverde informatie, documenten, data en input die van belang zijn voor de uitvoering van de Overeenkomst (i) juist, volledig en actueel zijn, (ii) geen inbreuk maken op (intellectuele) eigendomsrechten van derden en (iii) in overeenstemming zijn met de wet- en regelgeving;

6.5.3 dat, waar Fairbanks in het kader van de Diensten voor de Opdrachtgever persoonsgegevens verwerkt, met betrekking tot die persoonsgegevens wordt voldaan aan de toepasselijke wet- en regelgeving omtrent bescherming van persoonsgegevens;

6.5.4 dat de persoon die de Offerte en/of Overeenkomst ondertekent of anderszins namens de Opdrachtgever de totstandkoming van de Overeenkomst bevestigt, bevoegd is namens de Opdrachtgever te handelen. De Opdrachtgever doet afstand van ieder recht omtrent niet-bevoegde vertegenwoordiging.

6.6 Bij grote of complexe projecten zal de Opdrachtgever op verzoek van Fairbanks op kosten van de Opdrachtgever meewerken aan het opzetten van een projectstructuur waarbij regelmatig overleg plaatsvindt tussen de bevoegde medewerkers van de Opdrachtgever en de betrokken medewerkers van Fairbanks. Dit om de doorlooptijden te bewaken, eventuele problemen die zich tijdens het project voordoen te bespreken en beslissingen daar over te nemen. Tenzij anders uitdrukkelijk schriftelijk overeengekomen, heeft Fairbanks het recht om de uiteindelijke beslissingen te nemen, dit met het oog op de goede voortgang of afwikkeling van het project.

7. Specifieke bepalingen voor afzonderlijke Diensten

7.1 In aanvulling op de overige bepalingen in deze Algemene Voorwaarden en de afspraken in de Overeenkomst, gelden voor bepaalde Diensten de in dit artikel opgenomen specifieke bepalingen.

7.2 – Cloud oplossingen

Bij levering van cloud oplossingen gelden de volgende voorwaarden:

7.2.1 Fairbanks zal zich er voor inspannen om de cloud oplossing conform de overeengekomen specificaties en overige voorwaarden op te leveren. De Opdrachtgever erkent dat cloud oplossingen afhankelijk zijn van diverse factoren en van nieuwe ontwikkelingen en dat Fairbanks, zonder afbreuk te doen aan het overige in deze Algemene Voorwaarden bepaalde, in dit kader geen garanties kan geven ten

aanzien van de werking van opgeleverde cloud oplossingen; deze wordt geleverd “as is”, “where is”, en voor eventuele Gebreken die zich na oplevering voordoen geldt het bepaalde in artikel 5.8 (daarvoor moet een aparte onderhoudsovereenkomst worden afgesloten).

7.2.2 Tenzij anders uitdrukkelijk overeengekomen wordt de cloud oplossing geïnstalleerd op de hardware van de Opdrachtgever en is de Opdrachtgever verantwoordelijk voor de werking en het onderhoud van die hardware alsmede voor alle daarmee samenhangende faciliteiten zoals elektriciteit en communicatieverbindingen. Eventuele adviezen van Fairbanks over toepasselijke hardware, volgt de Opdrachtgever op eigen risico op.

7.2.3 Op de levering van software, hardware en support en onderhoud in het kader van cloud oplossingen zijn de artikelen 7.3 (levering van software), 7.4 (levering van hardware), 7.5 (software-as-a-service als de software op afstand wordt onderhouden) en 7.7 (onderhoud en support) van overeenkomstige toepassing.

7.3 – Levering van software

Bij levering van software gelden de hierna volgende voorwaarden:

7.3.1 Wanneer het software van derden betreft dient de Opdrachtgever zich te houden aan de toepasselijke licentievoorwaarden van die derden. Bij tegenstrijdigheid tussen de bepalingen van deze Algemene Voorwaarden en de licentievoorwaarden, gaan de bepalingen in de licentievoorwaarden voor, zover die betrekking hebben de software. De Opdrachtgever verkrijgt tijdens de duur en onder de voorwaarden van de Overeenkomst en deze Algemene Voorwaarden een niet-exclusief, beperkt, niet-verpandbaar, niet-sublicentieerbaar, niet-overdraagbaar (behoudens dwingendrechtelijke wettelijke bepalingen) recht om de software te gebruiken uitsluitend voor haar eigen bedrijfsvoering en binnen haar eigen onderneming. Opdrachtgever garandeert de software te zullen gebruiken met inachtneming van eventuele (overige) door Fairbanks aangeduide gebruiksbepalingen. Tenzij anders schriftelijk overeengekomen mag de Opdrachtgever de software niet aanbieden als software-as-a-service dienst.

7.3.2 Opdrachtgever is volledig verantwoordelijk voor het beveiligen van de hardware waar de software op staat en ook voor de toegang tot de software en/of softwareomgeving waarbinnen de software draait en/of mee interfacet of gekoppeld is, en voor het voorkomen van gebruik van de software dat niet in overeenstemming is met de licentievoorwaarden. Tenzij anders schriftelijk overeengekomen mag de Opdrachtgever de software alleen installeren en gebruiken op eigen hardware.

7.3.3 Fairbanks is gerechtigd als voorwaarde voor het gebruik van de software te stellen dat de Opdrachtgever van Fairbanks een geldige “licentiekey” verkrijgt. Fairbanks is steeds, ook zonder voorafgaande aankondiging, gerechtigd technische maatregelen te (doen) nemen ter bescherming van de software tegen onrechtmatig gebruik. Opdrachtgever zal nimmer technische voorzieningen die bedoeld zijn om de software te beschermen, (laten) verwijderen of (laten) omzeilen.

7.3.4 Bij gebreke van een uitdrukkelijk schriftelijk overeengekomen test en/of acceptatieprocedure is het bepaalde in artikel 5.5 van overeenkomstige toepassing.

7.3.5 De Opdrachtgever heeft geen recht op de “broncode” van de software, tenzij sprake is van open source software en vrijgave van de broncode op grond van de licentievoorwaarden is toegestaan, of tenzij dat uitdrukkelijk schriftelijk met Fairbanks wordt overeengekomen.

7.3.6 Behoudens voor zover dwingendrechtelijk toegestaan bij wet, of toegestaan in de Overeenkomst of in de licentievoorwaarden voor het gebruik van de software (i) mag Opdrachtgever de software niet vervoelvoudigen, reproduceren, vertalen, aanpassen, decompileren, namaken, wijzigen, reconstrueren of daarop reverse engineering toepassen zonder uitdrukkelijke schriftelijke toestemming van Fairbanks, (ii) mag Opdrachtgever geen beveiligingen of technische (gebruiks)bepalingen daarvan verwijderen of omzeilen, (iii) is de Opdrachtgever verplicht om Fairbanks eerst te vragen om de informatie die benodigd is om interoperabiliteit met andere software/een andere applicatie tot stand te brengen, en slechts wanneer Fairbanks die informatie niet tijdig verschaft mag zij gebruik maken van het wettelijk recht om die interoperabiliteit tot stand te brengen, (iv) is het de Opdrachtgever niet toegestaan enig intellectueel

eigendomsrecht met betrekking tot de software op eigen naam te registreren of te claimen, (v) is het de Opdrachtgever niet toegestaan eigendomsaanduidingen van Fairbanks of haar licentiegever te verwijderen. Als de Opdrachtgever inbreuk maakt op de intellectuele eigendomsrechten van Fairbanks of haar licentiegever, vormt dit tevens een tekortkoming in de nakoming van de overeenkomst.

7.3.7 Het is Opdrachtgever niet toegestaan de software, de gegevensdragers waarop de software, of de bij de terbeschikkingstelling van de software door Fairbanks verstrekte certificaten van echtheid te verhuren, te vervreemden of daarop beperkte rechten te verlenen of op welke wijze of voor welk doel dan ook ter beschikking van een derde te stellen.

7.4. Hardware (Producten)

Bij levering van hardware (Producten) door Fairbanks gelden de volgende voorwaarden:

7.4.1 Op de levering van Producten en het onderhoud daarvan zijn de algemene voorwaarden van de (toe)leverancier van Fairbanks van toepassing, daaronder mede begrepen eventuele garantievoorwaarden. Bij tegenstrijdigheid tussen de bepalingen van deze Algemene Voorwaarden en die van de leverancier gaan die van de leverancier voor, voor zover het specifiek betrekking heeft op de Producten. Voor het overige hebben de bepalingen van deze Algemene Voorwaarden voorrang, tenzij anders door Fairbanks wordt aangegeven.

7.4.2 Fairbanks behoudt zich het eigendom voor van geleverde Producten totdat Opdrachtgever aan diens verplichtingen uit hoofde van de Overeenkomst op basis waarvan de Producten werden geleverd, alsmede de kosten van bijkomende diensten en/of vorderingen van Fairbanks in verband met tekortkomingen van Opdrachtgever in de nakoming van de Overeenkomst, volledig heeft voldaan. Tot dat moment zal Opdrachtgever slechts gerechtigd zijn de door Fairbanks geleverde Producten ten behoeve van zijn normale bedrijfsuitoefening te gebruiken, met dien verstande dat de Opdrachtgever tot dat moment niet gerechtigd is deze Producten te vervreemden of te bezwaren danwel anderszins aan het vermogen van Fairbanks te onttrekken. Het eigendomsvoorbehoud vervalt niet door het enkele feit dat Fairbanks op enig moment geen vordering meer op de Opdrachtgever heeft. Voor zover nodig zal Opdrachtgever steeds derden op de rechten van Fairbanks wijzen en Fairbanks onverwijld in kennis stellen indien een derde op enigerlei wijze conservatoire of executoriale maatregelen ten aanzien van die Producten ten uitvoer mocht leggen. Als Fairbanks gerechtigd is haar eigendommen van de Opdrachtgever op te eisen verleent de Opdrachtgever Fairbanks het recht op toegang tot diens terreinen en gebouwen ten behoeve van het terughalen van de betreffende Producten.

7.4.3 Het risico van de Producten gaat over op de Opdrachtgever op het moment dat deze aan de Opdrachtgever zijn geleverd. Levering vindt plaats bij het magazijn van Fairbanks dan wel haar leverancier, tenzij uitdrukkelijk schriftelijk anders overeengekomen.

7.5 Software-as-a-service

Bij het leveren van software-as-a-service (internet applicaties) gelden de volgende voorwaarden:

7.5.1 De Opdrachtgever verkrijgt tijdens de duur en onder de voorwaarden van de Overeenkomst en deze Algemene Voorwaarden een niet-overdraagbaar, niet-exclusief, niet-licentieerbaar, beperkt recht om op afstand via een internetconnectie gebruik te maken van de applicatie.

7.5.2 Fairbanks spant zich er voor in om de applicatie zo continue mogelijk beschikbaar te houden, zij kan echter niet de beschikbaarheid van de applicatie garanderen. Voor het maken van afspraken over service levels, waaronder een beschikbaarheidspercentage, is een aparte service level overeenkomst nodig. Fairbanks behoudt zich het recht voor een extra vergoeding te vragen in verband met dergelijke service levels.

7.5.3 Fairbanks behoudt zich het recht voor een applicatie tijdelijk buiten gebruik te (laten) stellen ten behoeve van onderhoud, aanpassing of verbetering daarvan door Fairbanks of een door haar ingeschakelde derde. Fairbanks zal een dergelijke buitengebruikstelling zo veel mogelijk buiten

kantooruren laten plaatsvinden en pogen de Opdrachtgever zoveel mogelijk van tevoren op de hoogte te stellen van de geplande buitengebruikstelling.

7.5.4 Fairbanks behoudt zich het recht voor een applicatie van tijd tot tijd aan te (laten) passen om de functionaliteit te verbeteren en eventuele fouten te herstellen. Fairbanks zal zich inspannen om eventuele fouten in een applicatie op te lossen, maar kan niet garanderen dat alle fouten worden hersteld. Indien een aanpassing leidt tot een wijziging in de functionaliteit, zal Fairbanks Opdrachtgever daarvan op de hoogte stellen. De Opdrachtgever kan geen recht doen gelden om Fairbanks verbeteringen van de functionaliteit in een applicatie aan te laten brengen.

7.5.5 Teneinde toegang te krijgen tot een applicatie kan Fairbanks de Opdrachtgever inloggegevens verstrekken. De inloggegevens zijn persoonlijk en mogen niet aan een derde worden doorgegeven. De Opdrachtgever is er verantwoordelijk voor om de inloggegevens te beveiligen en te zorgen dat geen onbevoegde personen daar toegang toe krijgen. In het geval dat de Opdrachtgever weet of vermoedt dat de inloggegevens toegankelijk (kunnen) zijn voor een onbevoegde persoon dient de Opdrachtgever dit zo spoedig mogelijk aan Fairbanks te berichten. Fairbanks behoudt zich het recht voor in dat geval de toegang tot de applicatie met die inloggegevens te blokkeren. In principe voorziet Fairbanks de Opdrachtgever met nieuwe inloggegevens maar als de inloggegevens meer dan twee keer door onbevoegden (kunnen) worden gebruikt behoudt Fairbanks zich het recht voor toegang tot de applicatie permanent te blokkeren.

7.5.6 Fairbanks spant zich er voor in de Opdrachtgever tijdig op de hoogte te brengen van wijzigingen in de specificaties van internet browsers en andere systeemeisen die van belang zijn om de applicatie te kunnen blijven gebruiken. Bij open source software wordt de Opdrachtgever echter geacht daar bekend mee te zijn.

7.5.7 De Opdrachtgever zal zich bij het gebruik van de applicatie houden aan de toepasselijke wet- en regelgeving. Het is Opdrachtgever in dat kader onder meer niet toegestaan om via de applicatie onrechtmatige, strafrechtelijke of anderszins onwettige handelingen te verrichten. Fairbanks behoudt zich het recht voor om, al dan niet op vordering van een derde partij, bepaalde inhoud te verwijderen en/of aan te passen wanneer deze in strijd met wet- en/of regelgeving wordt geacht; Fairbanks kan, zonder afbreuk te doen aan het overige in deze Algemene Voorwaarden bepaalde, daar niet aansprakelijk voor worden gehouden.

7.5.8 Tenzij uitdrukkelijk anders overeengekomen, is er geen verplichting voor Fairbanks om back-ups te maken van data.

7.5.9 De Opdrachtgever heeft geen recht op een "runtime" of "machine readable" versie van de applicatie, noch op de "broncode" daarvan, tenzij Fairbanks zich uitdrukkelijk schriftelijk verbindt tot oplevering daarvan.

7.6 Hostingdiensten

Bij het leveren van hostingdiensten gelden de volgende voorwaarden:

7.6.1 Op de levering van hostingdiensten zijn de hostingvoorwaarden van de leverancier van Fairbanks van toepassing. Bij tegenstrijdigheid tussen de bepalingen van deze Algemene Voorwaarden en die van de leverancier gaan die van de leverancier voor, voor zover die specifiek betrekking hebben op de hosting. Voor het overige hebben de bepalingen van deze Algemene Voorwaarden voorrang, tenzij anders door Fairbanks wordt aangegeven.

7.6.2 Fairbanks geeft geen garanties omtrent beschikbaarheid. Voor het maken van afspraken over beschikbaarheidspercentages is een aparte service level overeenkomst nodig. Fairbanks behoudt zich het recht voor een extra vergoeding te vragen in verband met deze afspraken.

7.6.3 Tenzij uitdrukkelijk anders overeengekomen is er geen verplichting voor Fairbanks om back-ups te maken van data.

7.6.4 Op het gebruik van gehoste applicaties en/of websites door de Opdrachtgever is het bepaalde in artikel 7.5.7 van overeenkomstige toepassing.

7.7 Onderhoud en support van software

Bij het leveren van onderhoud en support van software gelden – in aanvulling op een afzonderlijk af te sluiten onderhoud- en supportovereenkomst – de volgende voorwaarden:

7.7.1 Fairbanks spant zich er voor in om Gebreken in de software te herstellen en incidenten op te lossen zoals overeengekomen in de Overeenkomst voor het onderhoud en support maar garandeert niet dat Gebreken kunnen worden hersteld noch dat incidenten kunnen worden opgelost.

7.7.2 Teneinde gebruik te kunnen blijven maken van het support is de Opdrachtgever verplicht het releasebeleid van Fairbanks of haar leverancier te volgen en niet op versies van de software achter te lopen, althans maximaal zoals aangegeven door Fairbanks. Fairbanks is gerechtigd de supportdiensten op te schorten als de Opdrachtgever dit niet doet. Voor nieuwe versies geldt, tenzij anders schriftelijk overeengekomen, dat deze worden geleverd “as is”, “where-is” en dat deze worden opgeleverd overeenkomstig artikel 5.5. Fairbanks of haar leverancier bepaalt zelfstandig de momenten waarop nieuwe versies uitkomen. Alleen als dat schriftelijk overeen is gekomen zal Fairbanks nieuwe versies met nieuwe functionaliteit (upgrades) leveren.

7.7.3 Fairbanks behoudt zich het recht voor om geen onderhoud en/of support te leveren in geval van Gebreken en/of incidenten die het gevolg zijn van of verband houden met: (i) gebruiksfouten of onoordeelkundig gebruik, waaronder mede wordt verstaan fouten in de invoer van gegevens of in de gegevens zelf; (ii) wijzigingen van de software anders dan door of namens Fairbanks of tenzij uit de aard daarvan volgt dat deze kan worden aangepast (bijvoorbeeld bij open source software) en dan slechts indien dit binnen redelijke grenzen is; (iii) het gebruik van de software in strijd is met de daarvoor geldende voorwaarden of in strijd met de instructies in de documentatie; (iv) het nalaten van Opdrachtgever om tijdig incidenten te melden; (v) het niet specifiek genoeg omschrijven of niet kunnen reproduceren van een Gebrek en/of incident; (vi) het gebruik van een oude versie van de software die niet meer door Fairbanks wordt onderhouden; (vii) herstel van verminkte of verloren gegane gegevens; (viii) andere niet aan Fairbanks toe te rekenen oorzaken. Als Fairbanks onderhoud verricht of andere werkzaamheden uitvoert in verband het bepaalde in dit artikel 7.7.3 kan Fairbanks de kosten van dat onderhoud of die werkzaamheden in rekening brengen overeenkomstig het bepaalde in artikel 3.3 (meerwerk), hetgeen het overigens door Opdrachtgever verschuldigde wegens het onderhoud en support onverlet laat.

7.8 Detachering

Bij het verlenen van detacheringdiensten gelden de volgende voorwaarden:

7.8.1 Fairbanks stelt een medewerker ter beschikking voor de duur en voor de werkzaamheden zoals omschreven in de Overeenkomst. Tenzij uitdrukkelijk anders schriftelijk met de Opdrachtgever overeengekomen heeft Fairbanks het recht om een gedetacheerde medewerker te vervangen met een medewerker met dezelfde kwalificaties, of, wanneer de gedetacheerde medewerker nodig is voor andere werkzaamheden van Fairbanks, de betreffende Overeenkomst op te zeggen met inachtneming van een opzegtermijn van een (1) kalendermaand.

7.8.2 Op verzoek van de Opdrachtgever zal Fairbanks zich er voor inspannen om de gedetacheerde medewerker te vervangen als deze naar de onderbouwde mening van Opdrachtgever niet voldoet aan de kwalificaties, of de medewerker langere tijd afwezig is of diens dienstbetrekking met Fairbanks opzegt. Fairbanks garandeert niet dat zij een vervangende medewerker ter beschikking kan stellen.

7.8.3 De medewerker zal de werkzaamheden tijdens gebruikelijke werktijden (zie artikel 3.4) verrichten en zal de werkzaamheden verrichten zoals omschreven in de Overeenkomst. Als de medewerker op verzoek van de Opdrachtgever werkzaamheden verricht buiten deze werktijden of buiten de overeengekomen werkzaamheden, kan Fairbanks die werkzaamheden als meerwerk in rekening brengen conform artikel 3.3, tegen het op dat moment geldende (overwerk)tarief.

7.8.4 De Opdrachtgever draagt zorg voor arbeidsomstandigheden conform de normen van de eigen werknemers en de toepasselijke wet- en regelgeving. De Opdrachtgever is verantwoordelijk voor de veilige uitvoering van de werkzaamheden door de medewerker.

7.8.5 De medewerker voert de werkzaamheden uitsluitend uit ten behoeve van de Opdrachtgever. De medewerker zal de redelijke instructies van Opdrachtgever opvolgen maar kan niet gehouden worden werkzaamheden uit te voeren die strijdig zijn met de opdracht van de medewerker. De Opdrachtgever gebruikt de resultaten van de werkzaamheden op eigen risico.

7.9 Trainingen en opleidingen

Bij het organiseren van trainingen en/of opleidingen gelden de volgende voorwaarden:

7.9.1 Fairbanks behoudt zich het recht voor, onder kennisgeving aan de Opdrachtgever, een training of opleiding te annuleren, te verzetten of deze samen te voegen met een andere training of opleiding of de locatie te wijzigen dit in verband met het aantal aanmeldingen.

7.9.2 Als een deelnemer een training en/of opleiding annuleert of niet op komt dagen, behoudt Fairbanks zich het recht voor de volledige kosten in rekening te brengen.

8. Aansprakelijkheidsbeperking

8.1 De aansprakelijkheid van Fairbanks voor Gebreken is te allen tijde beperkt tot hetgeen is uiteengezet in artikel 5.5 en voor Producten aanvullend beperkt tot het bepaalde in artikel 7.4.

8.2 De aansprakelijkheid van Fairbanks voor schade als gevolg van een toerekenbare tekortkoming in de nakoming van de Overeenkomst of anderszins is beperkt tot schade die is veroorzaakt door de personen die belast zijn met de bedrijfsleiding van Fairbanks (en dus bijvoorbeeld niet voor schade die is veroorzaakt door (toe)leveranciers). De personen belast met de bedrijfsleiding zijn echter nimmer zelf persoonlijk aansprakelijk voor door Fairbanks veroorzaakte schade.

8.3 De aansprakelijkheid van Fairbanks is voorts beperkt tot vergoeding van directe schade. Onder directe schade wordt uitsluitend verstaan schade aan zaken, waaronder apparatuur van Opdrachtgever. In geen geval is Fairbanks aansprakelijk voor andere schade dan directe schade, ongeacht of deze door Fairbanks of haar ondergeschikten of anderen die zij bij de uitvoering van haar verplichtingen inschakelt, is veroorzaakt. Onder andere schade dan directe schade wordt mede begrepen winstderving, verlies van omzet, verlies van data, verlies van klanten, aanspraken van klanten, schade aan software, vertragingsschade, verlies voortkomend uit onderbreking of staking van de bedrijfsvoering en verlies of beschadiging van data of informatiesystemen.

8.4 De aansprakelijkheid van Fairbanks is voorts beperkt tot maximaal de vergoedingen exclusief BTW die door Opdrachtgever aan Fairbanks zijn betaald uit hoofde van de Overeenkomst, of, in geval van een duurovereenkomst, de vergoedingen die door Opdrachtgever aan Fairbanks zijn betaald in de periode van 6 maanden voorafgaande aan de schadeveroorzakende gebeurtenis. De totale aansprakelijkheid van Fairbanks voor alle vorderingen tot schadevergoeding tezamen is in ieder geval beperkt tot maximaal € 50.000,- (vijftig duizend euro).

8.5 Bovengenoemde beperkingen van aansprakelijkheid gelden niet indien en voor zover de schade het gevolg is van opzet of bewuste roekeloosheid van de personen belast met de bedrijfsleiding van Fairbanks.

8.6 Op straffe van verval van het recht op schadevergoeding, dient de Opdrachtgever Fairbanks zo spoedig mogelijk en uiterlijk binnen een (1) maand na het bekend worden met de oorzaak van de schade daar van op de hoogte te brengen. Iedere vordering tot schadevergoeding vervalt indien de Opdrachtgever de schade niet in rechte vordert uiterlijk binnen 6 maanden na het moment waarop Opdrachtgever bekend werd of redelijkerwijs bekend kon zijn met het bestaan van de schade.

8.7 Leveranciers die Fairbanks gebruikt voor de uitvoering van de Overeenkomst zijn gerechtigd deze aansprakelijkheidsbeperking in te roepen. Fairbanks is gerechtigd deze aansprakelijkheidsbeperking in te

roepen tegen eventuele derden die door of namens de Opdrachtgever betrokken zijn bij de uitvoering van de Overeenkomst.

8.8 De Opdrachtgever stelt Fairbanks schadeloos en vrijwaart Fairbanks tegen aanspraken van derden, waaronder mede begrepen kosten voor juridische bijstand, boetes en schikkingsbedragen, die verband houden met het handelen en/of nalaten van de Opdrachtgever of anderszins aan de Opdrachtgever zijn toe te rekenen.

9. Overmacht

9.1 In geval van overmacht kunnen partijen het nakomen van hun verplichtingen uit hoofde van een Overeenkomst opschorten.

9.2 Als de overmachtssituatie blijft bestaan gedurende 90 aaneengesloten dagen, heeft de andere partij het recht de Overeenkomst, geheel, dan wel afhankelijk van de overmachtssituatie gedeeltelijk, op te zeggen, zonder dat de in overmacht verkerende partij gehouden zal zijn tot betaling van enige schadevergoeding.

9.3 De volgende omstandigheden worden in ieder geval aangemerkt als overmacht aan de zijde van Fairbanks: stroomstoring, uitval of storingen van Internet- en/of telecommunicatieverbindingen, gebrek aan personeel, stakingen, ziekte van personeel, het niet naar behoren nakomen van verplichtingen door (toe)leveranciers van Fairbanks of door Fairbanks ingeschakelde derden, de uitbraak van vijandigheden, rellen en oorlog, terroristische aanslagen, brand, explosies, overstromingen.

10. Intellectuele Eigendomsrechten

10.1 Alle intellectuele eigendomsrechten met betrekking tot de onder de Overeenkomst geleverde Diensten en/of Producten en de resultaten daarvan (inclusief software) berusten bij Fairbanks of haar licentiegevers en worden niet aan Opdrachtgever overgedragen. Als Fairbanks uitdrukkelijk schriftelijk met de Opdrachtgever overeenkomt dat zij de (intellectuele) eigendomsrechten op de resultaten van bepaalde Diensten al dan niet gedeeltelijk aan de Opdrachtgever overdraagt, geschiedt dit altijd onder tenminste de voorwaarde van betaling voor de uitgevoerde Diensten, de gemaakte kosten en/of overige vergoedingen, zoals voor de overdracht van die rechten.

10.2 Ongeacht of de intellectuele eigendomsrechten aan de Opdrachtgever zijn overgedragen, behoudt Fairbanks te allen tijde het recht de door de uitvoering van de Diensten toegenomen kennis voor andere doeleinden te gebruiken, voor zover hierbij geen vertrouwelijke informatie ter kennis van derden wordt gebracht.

10.3 Fairbanks zal Opdrachtgever vrijwaren in geval derden Opdrachtgever aanspreken op basis van een aan Fairbanks toe te rekenen (vermeende) inbreuk door Fairbanks op intellectuele eigendomsrechten van die derde, op voorwaarde dat (i) Opdrachtgever Fairbanks onmiddellijk schriftelijk op de hoogte stelt van de aanspraak, en (ii) Fairbanks de regie laat voeren bij de verdediging tegen de aanspraak.

10.4 In geval onherroepelijk in rechte vaststaat dat Fairbanks inbreuk maakt op intellectuele eigendomsrechten van een derde kan Fairbanks, naast de hiervoor bedoelde vrijwaring, (i) voor Opdrachtgever het recht verwerven om de desbetreffende Producten en/of Diensten te gebruiken, (ii) de desbetreffende Producten en/of Diensten vervangen of te wijzigen op een wijze die geen inbreuk maakt, of, als voornoemde alternatieven commercieel niet haalbaar blijken, (iii) de Overeenkomst opzeggen.

10.5 In geval Fairbanks in het kader van de uitvoering van een Overeenkomst werkzaamheden uitvoert waarbij Fairbanks gebruik dient te maken van software die Opdrachtgever van een derde in licentie heeft verkregen, garandeert Opdrachtgever dat zij gerechtigd is die software aan Fairbanks ter beschikking te

stellen en zal Opdrachtgever Fairbanks vrijwaren en schadeloosstellen terzake van eventuele aanspraken van derden.

11. Geheimhouding

11.1 Elk der partijen zal informatie die door de andere partij als vertrouwelijk is aangemerkt en informatie die naar haar aard vertrouwelijk is, vertrouwelijk behandelen en niet zonder toestemming van de andere partij aan derden ter beschikking stellen en slechts aan zijn personeel ter beschikking stellen voor zover dit nodig is voor de uitvoering van de overeenkomst. Partijen zullen hun personeel verplichten de geheimhoudingsverplichtingen uit dit artikel na te leven.

11.2 De verplichtingen uit dit artikel zijn niet van toepassing op informatie welke:

- (A) reeds rechtmatig bij de ontvangende partij bekend is;
- (B) onafhankelijk van de verstreckende partij door de ontvangende partij is gecreëerd zonder kennisname van de vertrouwelijke informatie van de andere partij;
- (C) door de ontvangende partij rechtmatig zonder plicht tot geheimhouding van een derde is verkregen;
- (D) reeds door de rechthebbende in het publiek domein is vrijgegeven.

12. Toepasselijk recht en geschillenbeslechting

12.1 Op deze Algemene Voorwaarden en eventuele daaruit voortvloeiende of samenhangende geschillen is uitsluitend Nederlands recht van toepassing, met uitsluiting van haar internationaal privaatrechtelijke bepalingen. De toepasselijkheid van het Weens Koopverdrag 1980 wordt uitgesloten.

12.2 Iedere partij kan een eventueel geschil voorleggen aan de Stichting Geschillenoplossing Automatisering (SGOA) voor ICT-mediation. De andere partij zal minimaal gedurende één "sessie" actief aan deze mediation deelnemen teneinde te proberen het geschil op te lossen.

12.3 Wanneer de mediation niet tot een oplossing leidt heeft iedere Partij het recht te kiezen het geschil te laten beslechten ofwel door middel van arbitrage door één arbiter overeenkomstig het Arbitragereglement van de Stichting Geschillenoplossing Automatisering, statutair gevestigd te Den Haag, ofwel door de civiele overheidsrechter. Deze bepaling doet niet af aan het recht van elk der partijen een voorziening in (arbitraal) kort geding te vragen, en/of conservatoire rechtsmaatregelen te treffen. Als een Partij het geschil reeds aanhangig heeft gemaakt bij de SGOA cq. de overheidsrechter, dient de andere Partij een eventuele vordering in reconventie in te dienen bij de SGOA respectievelijk de overheidsrechter waar het geschil door de andere Partij aanhangig is gemaakt. Een geding bij de civiele overheidsrechter dient altijd aanhangig te worden gemaakt voor de bevoegde rechter te Utrecht.

12.4 Het bepaalde in het vorige lid laat onverlet de verplichting van partijen zich maximaal in te spannen om geschillen, zoveel mogelijk in onderling overleg op te lossen.

13. Overige bepalingen

13.1 De Overeenkomst vormt een volledige weergave van alle tussen partijen bestaande afspraken met betrekking tot de door Fairbanks te leveren Producten en/of Diensten en treedt in de plaats van alle voorgaande mondelinge of schriftelijke afspraken tussen partijen.

13.2 Fairbanks heeft het recht deze Algemene Voorwaarden tijdens de duur van de Overeenkomst eenzijdig te wijzigen. De Opdrachtgever wordt over een dergelijke wijziging tenminste een maand voordat de wijziging plaatsvindt schriftelijk geïnformeerd. De Opdrachtgever heeft gedurende die maand de mogelijkheid de Overeenkomst op te zeggen, bij gebreke van een dergelijke opzegging wordt de Opdrachtgever geacht de wijziging te hebben aanvaard en geldt deze per de aangegeven ingangsdatum.

13.3 Voor zover enige bepaling uit de Overeenkomst nietig of vernietigbaar blijkt, blijven de overige bepalingen onverminderd van kracht. De getroffen bepaling wordt geacht te worden vervangen met een bepaling die zoveel mogelijk het doel en de strekking van de oorspronkelijke bepaling benadert.

13.4 Fairbanks is gerechtigd bij het uitvoeren van haar verplichtingen uit de Overeenkomst derden in te schakelen en voor zover nodig verleent de Opdrachtgever hierbij toestemming daarvoor. Fairbanks is gerechtigd haar rechten en verplichtingen uit een Overeenkomst over te dragen aan een derde aan welke overdracht Opdrachtgever bij voorbaat haar medewerking verleent en instemt. De toepasselijkheid van artikel 7:404, 7:407 lid 2 en 7:409 BW wordt uitdrukkelijk uitgesloten. De uitvoering van de Overeenkomst geschiedt uitsluitend ten behoeve van de Opdrachtgever. Derden kunnen aan de opdracht of de verrichte werkzaamheden geen rechten ontlenen en mogen daarop ook niet vertrouwen.

13.5 Mededelingen uit hoofde van de Overeenkomst dienen schriftelijk aan een door de ontvangende partij aangewezen contactpersoon te geschieden, dan wel schriftelijk aan bedoelde contactpersoon bevestigd te worden. Onder "schriftelijk" wordt ook verstaan verzending per email of op andere elektronische wijze met bewijs van ontvangst.

13.6 Tijdens de duur van de Overeenkomst en voor een periode van 12 maanden na afloop daarvan zal Opdrachtgever niet direct of indirect (via aan haar gelieerde (rechts)personen) één of meer medewerkers van Fairbanks in dienst nemen, voor zover deze bij de uitvoering van de Overeenkomst betrokken is/zijn geweest. Als Opdrachtgever in strijd handelt met dit verbod is Opdrachtgever een afkoopsom van € 100.000 (honderd duizend euro) verschuldigd.

13.7 De gegevens uit de administratie van Fairbanks gelden als volledig bewijs van de door Fairbanks verrichte prestaties.

13.8 Deze Algemene Voorwaarden kunnen worden vertaald. De Nederlandse tekst is altijd doorslaggevend bij de uitleg van de Algemene Voorwaarden.

13.9 Wanneer de Opdrachtgever buiten Nederland is gevestigd onderkent de Opdrachtgever dat artikel 6:232, 234 en 244 van het Burgerlijk Wetboek van toepassing zijn.

13.10 Als een partij op enig moment geen beroep doet op een bepaald beding in de Overeenkomst of deze Algemene Voorwaarden, geeft zij daarmee niet te kennen afstand te doen van dat beding.