

Algemene voorwaarden van:

Flying Kiwi V.O.F.  
Tuinstraat 12  
5427 PR Boekel

Inschrijfnummer KvK voor Brabant: 60321903

---

## **Artikel 1: Toepasselijkheid, definities**

1. Deze voorwaarden zijn van toepassing op ieder aanbod en elke overeenkomst van opdracht tot het ontwerpen en/of vervaardigen van producten op het gebied van interactieve media en animatie van Flying Kiwi V.O.F., gevestigd te Boekel, hierna te noemen "Flying Kiwi".
2. De opdrachtgever zal verder worden aangeduid als "de wederpartij".
3. Onder "zaken" wordt in deze algemene voorwaarden verstaan: door Flying Kiwi te ontwerpen en leveren software en overige producten op het gebied van interactieve media en animatie, tenzij uit de tekst van de bepaling anders blijkt.
4. Onder "schriftelijk" wordt in deze algemene voorwaarden verstaan: per brief, per e-mail, per fax of enige andere wijze van communicatie die met het oog op de stand der techniek en de in het maatschappelijk verkeer geldende opvattingen hiermee gelijk kan worden gesteld.
5. Onder "documenten" wordt in deze algemene voorwaarden verstaan: de door Flying Kiwi te vervaardigen of te verstrekken en/of door de wederpartij verstrekte tekeningen, schetsen, ontwerpen, adviezen, content (waaronder foto's) e.d. Deze documenten, waaronder begrepen digitale bestanden, kunnen zowel schriftelijk als op andere gegevensdragers worden vastgelegd, zoals op cd-roms, dvd's, USB-sticks e.d.
6. Onder "informatie" wordt in deze algemene voorwaarden verstaan: zowel de documenten als alle overige (mondelijke) gegevens die door Flying Kiwi en/of de wederpartij (moeten) worden verstrekt.
7. Het mogelijk niet van toepassing zijn van een (deel van een) bepaling van deze algemene voorwaarden laat de toepasselijkheid van de overige bepalingen onverlet.
8. Bij een discrepantie of strijdigheid tussen deze algemene voorwaarden en een vertaalde versie hiervan, geldt de Nederlandse tekst.
9. Deze algemene voorwaarden zijn eveneens van toepassing op uit de overeenkomst voortgekomen vervolg- of deelopdrachten.
10. Indien Flying Kiwi deze algemene voorwaarden al meerdere keren aan de wederpartij ter hand heeft gesteld, is er sprake van een bestendige handelsrelatie. Flying Kiwi hoeft dan de algemene voorwaarden niet telkens opnieuw ter hand te stellen om deze op volgende overeenkomsten van toepassing te laten zijn.

## **Artikel 2: Aanbod, offertes**

1. Ieder aanbod en elke offerte van Flying Kiwi is van kracht gedurende de daarin genoemde termijn. Een aanbod of offerte waarin geen geldigheidstermijn is genoemd is vrijblijvend. Bij een vrijblijvend aanbod of een vrijblijvende offerte heeft Flying Kiwi het recht dit aanbod of deze offerte uiterlijk binnen 2 werkdagen na ontvangst van de aanvraag te herroepen.
2. Een samengesteld(e) aanbod of offerte verplicht Flying Kiwi niet tot levering van een deel van de aangeboden prestatie tegen een overeenkomstig deel van de prijs of het tarief.
3. Indien het aanbod of de offerte is gebaseerd op door de wederpartij verstrekte informatie en deze informatie onjuist of onvolledig blijkt te zijn dan wel naderhand wijzigt, heeft Flying Kiwi het recht de opgegeven prijzen, tarieven en/of (op)levertermijnen aan te passen.

4. Het aanbod, de offerte, prijzen en/of tarieven gelden niet automatisch voor nieuwe of vervolgoopdrachten.
5. Getoonde voorbeelden van de te leveren documenten, voorbeelden van ontwikkelde software en/of al ontwikkelde websites en/of te leveren zaken, opgaven van functionaliteiten en capaciteiten evenals omschrijvingen in brochures, promotiemateriaal en/of op de website van Flying Kiwi zijn zo nauwkeurig mogelijk, maar gelden slechts ter aanduiding. Hieraan kan de wederpartij geen rechten ontleen.
6. Flying Kiwi heeft het recht de kosten verbonden aan een offerte bij de wederpartij in rekening te brengen, mits de wederpartij vooraf schriftelijk op deze kosten is gewezen.

### **Artikel 3: Totstandkoming overeenkomsten**

1. De overeenkomst komt tot stand nadat de wederpartij het aanbod van Flying Kiwi heeft geaccepteerd, ook indien deze acceptatie op ondergeschikte punten afwijkt van dit aanbod. Wanneer de acceptatie van de wederpartij echter op wezenlijke punten afwijkt, komt de overeenkomst pas tot stand indien Flying Kiwi schriftelijk met deze afwijkingen heeft ingestemd.
2. Opdrachten/ eventuele wijzigingen in een verstrekte opdracht moeten vergezeld gaan van een duidelijke, schriftelijke omschrijving van de aard en inhoud van de opdracht/ de wijziging.
3. Flying Kiwi is pas gebonden aan:
  - a. een opdracht zonder daaraan voorafgaand aanbod;
  - b. mondelinge afspraken;
  - c. aanvullingen op of wijzigingen van de algemene voorwaarden of overeenkomst; na schriftelijke bevestiging hiervan aan de wederpartij of zodra Flying Kiwi - zonder tegenwerping van de wederpartij - met de uitvoering van de opdracht of afspraken is begonnen.

### **Artikel 4: Vergoeding, prijzen, tarieven**

1. De in een aanbod, offerte, prijs- of tarieflijst vermelde prijzen en tarieven zijn exclusief BTW en eventuele kosten, zoals verzendkosten, reiskosten, administratiekosten en declaraties van ingeschakelde derden.
2. Tenzij partijen een vaste vergoeding zijn overeengekomen, zal Flying Kiwi haar vergoeding berekenen op basis van het aantal bestede uren onder toepassing van het overeengekomen of het gebruikelijke uurtarief van Flying Kiwi.
3. De uurtarieven gelden voor normale werkdagen waaronder wordt verstaan: maandag tot en met vrijdag (met uitzondering van erkende nationale feestdagen) van 08.30 uur tot 17.15 uur.
4. Bij spoedopdrachten of indien de werkzaamheden op verzoek van de wederpartij moeten plaatsvinden buiten de in het vorige lid genoemde werkdagen, heeft Flying Kiwi het recht een toeslag te berekenen over het uurtarief.
5. Indien er tussen partijen een geschil ontstaat over het aantal bestede en/of de in rekening gebrachte uren, is de urenregistratie van Flying Kiwi bindend. Een en ander behoudens tegenbewijs van de zijde van de wederpartij.
6. Flying Kiwi heeft het recht een overeengekomen vaste vergoeding te verhogen indien tijdens de uitvoering van de overeenkomst blijkt dat de overeengekomen of verwachte hoeveelheid werk niet goed werd ingeschat door partijen, zonder dat dit te wijten is aan Flying Kiwi, en in redelijkheid niet van haar kan worden verlangd de werkzaamheden te verrichten tegen de overeengekomen vergoeding.
7. Indien zich tussen de datum van het sluiten van de overeenkomst en de uitvoering hiervan voor Flying Kiwi (kost)prijsverhogende omstandigheden voordoen als gevolg van wijzigingen in de wet- en regelgeving, overheidsmaatregelen, valutaschommelingen of wijzigingen in de prijzen/ tarieven van de door Flying Kiwi ingeschakelde derden of toeleveranciers, heeft Flying Kiwi het recht de

overeengekomen prijzen en tarieven dienovereenkomstig te verhogen en aan de wederpartij in rekening te brengen.

#### **Artikel 5:        Inschakeling derden**

Indien een goede uitvoering van de overeenkomst dit volgens Flying Kiwi vereist, mag zij bepaalde leveringen en werkzaamheden door derden laten verrichten.

#### **Artikel 6:        Verplichtingen van de wederpartij**

1. De wederpartij moet ervoor zorgen dat:
  - a. hij alle voor de uitvoering van de overeenkomst benodigde informatie, waaronder begrepen wensen en eisen evenals foto's, logo's, kleuren, lettertypen e.d., tijdig en op de door Flying Kiwi gewenste wijze aan haar ter beschikking stelt;
  - b. eventuele door de wederpartij aan Flying Kiwi verstrekte gegevensdragers, bestanden e.d. vrij zijn van virussen en defecten;
  - c. indien de werkzaamheden op locatie moeten plaatsvinden, Flying Kiwi op de overeengekomen data en tijden toegang krijgt tot deze locatie. De locatie moet voldoen aan de hiervoor geldende wettelijke (veiligheids)eisen;
  - d. Flying Kiwi op voornoemde locatie kosteloos kan beschikken over de door Flying Kiwi gewenste aansluitmogelijkheden voor elektriciteit en internet. Verloren arbeidsuren als gevolg van uitval of storing zijn voor rekening van de wederpartij;
  - e. indien de werkzaamheden meerdere dagen op locatie in beslag nemen, er op deze locatie een ruimte beschikbaar is waar apparatuur en overige eigendommen van Flying Kiwi opgeslagen of opgeborgen kunnen worden zonder dat beschadiging of diefstal kan plaatsvinden;
  - f. op de locatie waar de werkzaamheden moeten worden verricht kosteloos de door Flying Kiwi in redelijkheid gewenste overige voorzieningen aanwezig zijn.
2. De wederpartij zorgt ervoor, dat de verstrekte informatie juist en volledig is en vrijwaart Flying Kiwi voor aanspraken van derden die voortvloeien uit het niet juist en/of onvolledig zijn van deze informatie.
3. De wederpartij is aansprakelijk voor verlies, diefstal en overige schade aan de apparatuur en overige eigendommen die Flying Kiwi tijdens de uitvoering van de werkzaamheden bij de wederpartij gebruikt of heeft opgeslagen.
4. Indien de wederpartij niet of niet tijdig aan voornoemde verplichtingen voldoet, heeft Flying Kiwi het recht de uitvoering van de overeenkomst op te schorten tot het moment dat de wederpartij wel aan zijn verplichtingen heeft voldaan. De kosten in verband met de opgelopen vertraging of verloren arbeidsuren, de kosten voor het verrichten van extra werkzaamheden en de overige gevolgen die hieruit voortvloeien zijn voor rekening en risico van de wederpartij.
5. Indien de wederpartij zijn verplichtingen niet nakomt en Flying Kiwi nalaat van de wederpartij nakoming te verlangen, tast dit het recht van Flying Kiwi om op een later tijdstip alsnog nakoming te verlangen niet aan.

#### **Artikel 7:        Vertrouwelijke informatie**

1. Flying Kiwi verplicht zich tot geheimhouding van alle informatie die zij in het kader van het sluiten en uitvoeren van de overeenkomst van of over de wederpartij heeft verkregen en waarvan de wederpartij heeft aangegeven dat het vertrouwelijke informatie betreft of waarvan Flying Kiwi weet dan wel redelijkerwijs kan weten dat die informatie vertrouwelijk behandeld moet worden. Flying Kiwi zal deze informatie alleen aan derden verstrekken voor zover dit noodzakelijk is voor de uitvoering van de overeenkomst.

2. Flying Kiwi zal alle redelijkerwijs te nemen voorzorgsmaatregelen treffen om de vertrouwelijke informatie geheim te houden en staat er voor in dat haar werknemers en andere personen die onder haar verantwoordelijkheid bij de uitvoering van de overeenkomst betrokken zijn zich eveneens aan deze geheimhoudingsplicht zullen houden.
3. De geheimhoudingsplicht geldt niet indien Flying Kiwi als gevolg van wet- en/of regelgeving of een rechterlijke uitspraak gehouden is de vertrouwelijke informatie openbaar te maken en zich hierbij niet kan beroepen op een wettelijk of een door een rechter toegestaan verschoningsrecht. Deze uitzondering geldt eveneens voor de werknemers en andere personen zoals bedoeld in het vorige lid.
4. Tenzij partijen uitdrukkelijk schriftelijk anders zijn overeengekomen, heeft Flying Kiwi het recht de naam van de wederpartij en de voor de wederpartij vervaardigde zaken te gebruiken voor eigen publiciteits- en promotiedoeleinden.

**Artikel 8: Risico van opslag informatie**

1. Flying Kiwi zal alle van de wederpartij ontvangen informatie en bestanden gedurende de looptijd van de overeenkomst op zorgvuldige wijze opslaan en bewaren en alle redelijkerwijs te nemen maatregelen (laten) treffen om ongewenste toegang (bijvoorbeeld door hackers) tot deze informatie te voorkomen.
2. Flying Kiwi is echter nooit aansprakelijk voor verlies of tenietgaan van deze informatie of bestanden, - al dan niet door hackers - tenzij dit te wijten is aan opzet en/of bewuste roekeloosheid van Flying Kiwi of het leidinggevend personeel op directieniveau. De wederpartij moet er altijd voor zorgen dat hij het origineel of een kopie behoudt van de aan Flying Kiwi verstrekte documenten en bestanden.

**Artikel 9: (Op)leveringstermijnen, voortgang en uitvoering overeenkomst**

1. Overeengekomen (op)leveringstermijnen kunnen nooit worden beschouwd als fatale termijnen. Indien Flying Kiwi de overeengekomen prestatie niet of niet tijdig levert, moet de wederpartij haar schriftelijk in gebreke stellen en daarbij nog een redelijke termijn gunnen om deze alsnog te leveren.
2. Flying Kiwi is gerechtigd tot uitvoering van de overeenkomst in gedeelten, waarbij iedere deellevering of -prestatie afzonderlijk of periodiek kan worden gefactureerd.
3. Verzending de zaken en documenten vindt plaats voor rekening en risico van de wederpartij en op een door Flying Kiwi te bepalen wijze. Flying Kiwi is niet aansprakelijk voor schade van welke aard dan ook - al dan niet aan de zaken zelf - die verband houdt met de verzending.
4. Indien de aanvang, voortgang of oplevering van de werkzaamheden of de overeengekomen levering van zaken wordt vertraagd doordat:
  - a. Flying Kiwi niet tijdig alle noodzakelijke informatie van de wederpartij heeft ontvangen;
  - b. Flying Kiwi niet tijdig de eventueel overeengekomen (vooruit)betaling van de wederpartij heeft ontvangen;
  - c. er sprake is van overige omstandigheden die voor rekening en risico van de wederpartij komen; heeft Flying Kiwi recht op een redelijke verlenging van de (op)leveringstermijn en op vergoeding van de hiermee gemoeide kosten en schade, zoals eventuele wachturen.
5. Indien de overeenkomst in fasen wordt uitgevoerd, heeft Flying Kiwi het recht de uitvoering van de onderdelen die tot een volgende fase behoren op te schorten, totdat de wederpartij de resultaten van de voorgaande fase heeft goedgekeurd. De hieruit voortvloeiende kosten en schade zijn voor rekening van de wederpartij.
6. Flying Kiwi spant zich in de overeengekomen werkzaamheden en leveringen binnen de hiervoor overeengekomen en geplande tijd te realiseren, voor zover dit redelijkerwijs van hem kan worden verlangd. Indien de uitvoering van de overeenkomst op verzoek van de wederpartij moet worden bespoedigd, heeft Flying Kiwi het recht de hiermee gemoeide overwerkuren en overige kosten in rekening te brengen bij de wederpartij.

7. Flying Kiwi neemt bij de uitvoering van de overeenkomst de wensen van de wederpartij zoveel mogelijk in acht, maar heeft creatieve en intellectuele vrijheid om op basis van eigen inzichten, methodes en interpretaties tot bepaalde conclusies te komen die van invloed zijn op de inhoud van de te vervaardigen zaken en/of documenten.
8. Flying Kiwi moet de wederpartij wijzen op onvolkomenheden, fouten, gebreken e.d. in de door of namens de wederpartij:
  - a. verstrekte documenten;
  - b. voorgeschreven werkwijzen e.d.;
  - c. gegeven aanwijzingen;voor zover deze onvolkomenheden, fouten, gebreken e.d. relevant zijn voor de prestatie van Flying Kiwi en zij hiermee bekend is of kan zijn.
9. Tenzij partijen uitdrukkelijk schriftelijk anders zijn overeengekomen, is in de overeenkomst niet inbegrepen het doen van onderzoek naar het bestaan van eventuele merkrechten, handelsnaamrechten, portretrechten of overige rechten van intellectuele eigendom.
10. Indien de wederpartij wijzigingen in het overeengekomen werk wenst, zal Flying Kiwi de wederpartij informeren over de gevolgen die deze wijzigingen hebben voor de overeengekomen prijzen, tarieven en (op)leveringstermijnen.
11. Indien tijdens de uitvoering van de overeenkomst blijkt dat de werkzaamheden en/of leveringen als gevolg van onvoorziene omstandigheden niet op de overeengekomen wijze kunnen worden uitgevoerd, zal Flying Kiwi met de wederpartij in overleg treden over wijziging van de overeenkomst. Flying Kiwi zal de wederpartij daarbij informeren over de gevolgen van de wijziging voor de overeengekomen prijzen, tarieven en de (op)leveringstermijnen. Indien de uitvoering van de overeenkomst ten gevolge hiervan onmogelijk is geworden, heeft Flying Kiwi in ieder geval recht op volledige vergoeding van de al door haar verrichte werkzaamheden en leveringen.
12. Meerwerk moet schriftelijk tussen Flying Kiwi en de wederpartij overeengekomen worden. Onder meerwerk wordt verstaan: alle op verzoek van de wederpartij of noodzakelijkerwijs uit het werk voortvloeiende extra werkzaamheden en leveringen. Flying Kiwi heeft het recht de hiermee gemoeide kosten afzonderlijk aan de wederpartij in rekening te brengen.
13. De wederpartij zal iedere conceptversie van door Flying Kiwi te vervaardigen documenten steeds zorgvuldig controleren en zo spoedig mogelijk zijn reactie aan Flying Kiwi kenbaar maken. Indien nodig, wordt het concept door Flying Kiwi aangepast en nogmaals aan de wederpartij ter goedkeuring voorgelegd. Flying Kiwi kan daarbij verlangen dat de definitieve versie van de vervaardigde documenten per pagina voor akkoord wordt geparafeerd door de wederpartij of dat de wederpartij een schriftelijke akkoordverklaring van de definitieve versie ondertekent. De wederpartij mag de vervaardigde documenten pas gebruiken, nadat Flying Kiwi de geparafeerde definitieve versie of de schriftelijke akkoordverklaring heeft ontvangen.
14. Indien Flying Kiwi in al goedgekeurde documenten nog wijzigingen moet aanbrengen, geldt dit als meerwerk en heeft Flying Kiwi het recht de hieruit voortvloeiende meerkosten aan de wederpartij in rekening te brengen.

#### **Artikel 10: Ontwikkelen van een website**

1. De wederpartij moet alle voor de ontwikkeling van de website benodigde informatie tijdig en in de door Flying Kiwi gewenste vorm aan Flying Kiwi ter beschikking te stellen. De hiervoor door de wederpartij aangeleverde gegevensdragers, elektronische bestanden, software e.d. moeten voldoen aan de hiervoor overeengekomen specificaties. De wederpartij is daarbij zelf verantwoordelijk voor het verwerven van eventuele licenties bij derden voor auteursrechtelijk beschermd materiaal dat Flying Kiwi op verzoek van de wederpartij op de website plaatst.

2. De functionaliteiten, eigenschappen, kenmerken e.d. van de te ontwikkelen website zal door partijen schriftelijk worden vastgelegd. De omvang van de verplichtingen van Flying Kiwi wordt uitsluitend bepaald door hetgeen partijen schriftelijk zijn overeengekomen.
3. Tenzij partijen uitdrukkelijk schriftelijk anders zijn overeengekomen, verkrijgt de wederpartij een volledige, niet-overdraagbare licentie tot het gebruik van het (grafisch) ontwerp van de website vanaf het moment dat de wederpartij volledig aan zijn verplichtingen uit de overeenkomst met Flying Kiwi heeft voldaan.
4. Flying Kiwi behoudt de copyrights op de losse elementen wat betreft eigen beeldcreaties, programmeringen, teksten, beeldconcepten e.d. en heeft het recht zijn naam op een bescheiden wijze op de website op te nemen. De wijze waarop deze naamsvermelding zal plaatsvinden wordt in onderling overleg vastgesteld.
5. Het is de wederpartij toegestaan om voor het dagelijks gebruik van de website, binnen de met Flying Kiwi schriftelijk overeengekomen grenzen, wijzigingen in de inhoud van de databases, achterliggende pagina's en de boomstructuren aan te brengen.
6. Zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van Flying Kiwi, is het de wederpartij niet toegestaan om een variant of afgeleide van het ontwerp van de website te maken of (elementen van) dat ontwerp buiten de website of de hierover tussen partijen gemaakte afspraken toe te passen of te gebruiken.
7. Indien Flying Kiwi adviseert om een bepaalde provider of andere dienstverlener ten behoeve van het functioneren van de website in te schakelen, is Flying Kiwi niet aansprakelijk voor eventuele tekortkomingen van deze provider of dienstverlener.

#### **Artikel 11: Ontwikkelen van maatwerk software**

1. De wederpartij moet alle voor de ontwikkeling van de software benodigde informatie tijdig en in de door Flying Kiwi gewenste vorm aan Flying Kiwi ter beschikking te stellen. De hiervoor door de wederpartij aangeleverde gegevensdragers, elektronische bestanden, software e.d. moeten voldoen aan de hiervoor overeengekomen specificaties.
2. De functionaliteiten, eigenschappen, kenmerken e.d. van de te ontwikkelen software zal door partijen schriftelijk worden vastgelegd. De omvang van de verplichtingen van Flying Kiwi wordt uitsluitend bepaald door hetgeen partijen schriftelijk zijn overeengekomen.
3. Tenzij partijen uitdrukkelijk schriftelijk anders zijn overeengekomen, berusten alle intellectuele eigendomsrechten met betrekking tot de ontwikkelde software bij Flying Kiwi en kan de wederpartij niet zonder beperkingen gebruik maken van de definitieve versie van deze software, indien en voor zover de wederpartij aan al zijn betalingsverplichtingen jegens Flying Kiwi heeft voldaan.

#### **Artikel 12: Oplevering en acceptatie van de ontwikkelde website/ software**

1. Flying Kiwi moet de wederpartij mededelen dat de overeengekomen werkzaamheden ten behoeve van de website/ software afgerond zijn en de website/ software gebruiksklaar is.
2. De website/ software wordt geacht conform de overeenkomst te zijn opgeleverd en aan de overeenkomst te beantwoorden, indien deze gebruiksklaar ter beschikking van de wederpartij is gesteld, de wederpartij de werking en de hiervoor overeengekomen specificaties, eigenschappen, functionaliteiten e.d. heeft gecontroleerd en de opleverstaat of werkbou voor goedkeuring door de wederpartij is getekend.
3. De website/ software wordt tevens geacht conform de overeenkomst te zijn opgeleverd, indien de wederpartij binnen een hiervoor tussen partijen overeengekomen testperiode niet heeft gereclameerd bij Flying Kiwi. Indien partijen geen testperiode zijn overeengekomen, wordt de website/ software tevens geacht conform de overeenkomst te zijn opgeleverd indien de wederpartij binnen een periode van 2 weken na de in lid 1 bedoelde mededeling niet heeft gereclameerd bij Flying Kiwi.

4. Indien partijen een testperiode of acceptatietest zijn overeengekomen en de wederpartij daarbij gebreken, fouten, onvolkomenheden e.d. constateert, moet de wederpartij Flying Kiwi hierover schriftelijk en gedetailleerd informeren. Flying Kiwi zal in dat geval de gemelde gebreken, fouten, onvolkomenheden e.d. binnen een redelijke termijn na melding herstellen. Een dergelijk herstel zal kosteloos worden uitgevoerd, tenzij er sprake is van gebruiksfouten van de wederpartij of andere niet aan Flying Kiwi toe te rekenen oorzaken. Herstel van eventueel verloren gegane gegevens is niet kosteloos inbegrepen, tenzij partijen uitdrukkelijk schriftelijk anders zijn overeengekomen.
5. Nog niet verrichte of nog niet beëindigde werkzaamheden van door of namens de wederpartij ingeschakelde derden, welke van invloed zijn op een behoorlijk gebruik van de website/ software, hebben geen invloed op de oplevering hiervan.
6. Indien de wederpartij na de oplevering nog wijzigingen wil laten aanbrengen aan de website/ software, zal dit worden aangemerkt als meerwerk. Flying Kiwi heeft dan het recht de hieruit voortvloeiende kosten en/of de hieraan te besteden tijd afzonderlijk bij de wederpartij in rekening te brengen.
7. Indien de wederpartij na de oplevering of herstelperiode nog gebreken, fouten, onvolkomenheden e.d. met betrekking tot de website/ software constateert, zijn hierop de bepalingen van het in deze algemene voorwaarden opgenomen klachtartikel van toepassing.

#### **Artikel 13: Klachten**

1. Klachten over de ontwikkelde websites en/of software moeten direct na ontdekking - maar uiterlijk binnen de overeengekomen garantietermijn - schriftelijk aan Flying Kiwi worden gemeld. Alle gevolgen van het niet direct melden zijn voor risico van de wederpartij. Indien geen expliciete garantietermijn is overeengekomen, geldt een termijn van 1 jaar na (op)levering.
2. Alle overige klachten - waaronder klachten over verrichte werkzaamheden - moeten eveneens direct na ontdekking, maar uiterlijk binnen 2 weken na (op)levering van de zaken/ werkzaamheden schriftelijk aan Flying Kiwi worden gemeld. Alle gevolgen van het niet direct melden zijn ook hier voor risico van de wederpartij.
3. De wederpartij moet de door Flying Kiwi geleverde documenten - welke niet eerst in concept aan de wederpartij zijn voorgelegd - direct bij ontvangst controleren. Eventuele zichtbare fouten en/of onvolkomenheden die in redelijkheid bij een eerste controle geconstateerd kunnen worden moeten uiterlijk binnen 2 werkdagen na ontvangst van de documenten aan Flying Kiwi worden gemeld, gevolgd door een schriftelijke bevestiging hiervan. Bij gebreke van een dergelijke melding worden de documenten geacht leesbaar en compleet te zijn ontvangen en aan de overeenkomst te beantwoorden.
4. Indien een klacht niet binnen de in de voorgaande leden vermelde termijnen aan Flying Kiwi is gemeld, is geen beroep mogelijk op een overeengekomen garantie. Alle gevolgen van het niet direct melden zijn bovendien voor risico van de wederpartij.
5. Klachten schorten de betalingsverplichting van de wederpartij niet op.
6. De wederpartij moet Flying Kiwi in staat stellen de klacht te onderzoeken en alle hiervoor relevante informatie aan Flying Kiwi verstrekken. Indien voor het onderzoek noodzakelijk is dat Flying Kiwi ter plekke de klacht komt onderzoeken, vindt dit plaats voor rekening van de wederpartij, tenzij de klacht achteraf gegrond blijkt te zijn.
7. Geen klachten zijn mogelijk over onvolkomenheden in of eigenschappen van zaken die zijn vervaardigd uit natuurlijke materialen of over onvolkomenheden die worden veroorzaakt doordat de werkzaamheden worden verricht aan dergelijke zaken, indien deze onvolkomenheden of eigenschappen inherent zijn aan de aard van de natuurlijke materialen.
8. Geen klachten zijn mogelijk over zaken die na ontvangst door de wederpartij geheel of gedeeltelijk zijn bewerkt of anderszins gewijzigd.

#### **Artikel 14: Garanties**

1. Flying Kiwi zorgt er voor dat de overeengekomen leveringen en werkzaamheden naar behoren en conform de in haar branche geldende normen worden uitgevoerd, maar geeft ten aanzien van deze leveringen en werkzaamheden nooit een verdergaande garantie dan zoals uitdrukkelijk tussen partijen werd overeengekomen.
2. Flying Kiwi staat gedurende de garantietermijn in voor de gebruikelijke normale kwaliteit en deugdelijkheid van het (op)geleverde.
3. Indien het doel waarvoor de wederpartij de zaken wenst te gebruiken afwijkt van het gebruikelijke doel van deze zaken, garandeert Flying Kiwi slechts dat de zaken geschikt zijn voor dit doel indien zij dit schriftelijk aan de wederpartij heeft bevestigd.
4. Flying Kiwi garandeert niet en wordt nimmer geacht te hebben gegarandeerd dat het resultaat van de verrichte werkzaamheden en/of de (op)geleverde zaken aansluit(en) bij, gekoppeld kan/ kunnen worden met en/of gebruikt kan/ kunnen worden via het bestaande systeem of netwerk van de wederpartij, tenzij Flying Kiwi dit uitdrukkelijk schriftelijk aan de wederpartij heeft bevestigd.
5. Geen beroep op de garantie is mogelijk, zolang de wederpartij de voor de zaken overeengekomen prijs en/of de voor de werkzaamheden overeengekomen vergoeding nog niet heeft voldaan.
6. Bij een terecht beroep op de garantie zal Flying Kiwi - naar haar keuze - kosteloos zorg dragen voor herstel of vervanging van de zaken, het alsnog op de juiste wijze uitvoeren van de overeengekomen werkzaamheden dan wel voor terugbetaling van of een korting op de overeengekomen prijs of vergoeding. Indien er sprake is van bijkomende schade, gelden hiervoor de bepalingen van het in deze algemene voorwaarden opgenomen aansprakelijkheidsartikel.

#### **Artikel 15: Aansprakelijkheid**

1. Buiten de expliciet overeengekomen of door Flying Kiwi gegeven garanties, gegarandeerde resultaten of kwaliteitseisen aanvaardt Flying Kiwi geen enkele aansprakelijkheid.
2. Onverminderd het bepaalde in het vorige lid is Flying Kiwi alleen aansprakelijk voor directe schade. Iedere aansprakelijkheid van Flying Kiwi voor gevolgschade, zoals bedrijfsschade, winstderving en/of geleden verlies, vertragingsschade en/of personen- of letselschade, is uitdrukkelijk uitgesloten.
3. De wederpartij moet al die maatregelen nemen die noodzakelijk zijn ter voorkoming of beperking van de schade.
4. Indien Flying Kiwi aansprakelijk is voor door de wederpartij geleden schade, is de schadevergoedingsplicht van Flying Kiwi altijd beperkt tot maximaal het bedrag dat door haar assuradeur in het voorkomende geval wordt uitgekeerd. Indien de assuradeur niet uitkeert of de schade niet onder een door Flying Kiwi gesloten verzekering valt, is de schadevergoedingsplicht van Flying Kiwi beperkt tot maximaal het factuurbedrag voor de (op)geleverde zaken of de verrichte werkzaamheden.
5. In afwijking van het vorige lid, wordt bij duurovereenkomsten met een langere looptijd dan 3 maanden de aansprakelijkheid van Flying Kiwi beperkt tot de over de laatste 3 maanden verschuldigde vergoeding indien de assuradeur niet uitkeert of de schade niet onder een door Flying Kiwi gesloten verzekering valt.
6. De wederpartij moet Flying Kiwi uiterlijk binnen 6 maanden nadat hij bekend is geworden met of bekend had kunnen zijn met de door hem geleden schade hiervoor aan spreken.
7. Indien Flying Kiwi haar werkzaamheden of leveringen moet verrichten aan de hand van door of namens de wederpartij verstrekte documenten, is Flying Kiwi niet verantwoordelijk voor de inhoud, juistheid en volledigheid van deze documenten, maar enkel voor de juiste uitvoering van de werkzaamheden en de deugdelijkheid van de (op)geleverde zaken.
8. Flying Kiwi is niet aansprakelijk en de wederpartij kan geen beroep doen op de toepasselijke garantie indien de schade is ontstaan:



- a. door ondeskundig gebruik of gebruik in strijd met de bestemming van het (op)geleverde of gebruik in strijd met de door of namens Flying Kiwi verstrekte instructies, adviezen, gebruiksaanwijzingen e.d.;
  - b. door fouten of onvolledigheden in de door of namens de wederpartij aan Flying Kiwi verstrekte informatie;
  - c. door aanwijzingen of instructies van of namens de wederpartij;
  - d. doordat door of namens de wederpartij reparaties/ overige werkzaamheden of bewerkingen aan het (op)geleverde zijn uitgevoerd, zonder uitdrukkelijke voorafgaande toestemming van Flying Kiwi.
9. De wederpartij is in de gevallen als opgesomd in het vorige lid volledig aansprakelijk voor alle hieruit voortvloeiende schade en vrijwaart Flying Kiwi uitdrukkelijk voor alle aanspraken van derden tot vergoeding van deze schade.
10. De in dit artikel opgenomen beperkingen van de aansprakelijkheid gelden niet indien de schade te wijten is aan opzet en/of bewuste roekeloosheid van Flying Kiwi of het leidinggevend personeel op directieniveau of indien dwingendrechtelijke wettelijke bepalingen zich hiertegen verzetten. Uitsluitend in deze gevallen zal Flying Kiwi de wederpartij vrijwaren voor eventuele aanspraken van derden jegens de wederpartij.

#### **Artikel 16: Betaling**

1. Flying Kiwi heeft altijd het recht (gedeeltelijke) vooruitbetaling of enige andere zekerheid voor betaling van de wederpartij te verlangen.
2. Betaling moet binnen een vervalt termijn van 14 dagen na de factuurdatum plaatsvinden, tenzij partijen schriftelijk een andere betaaltermijn zijn overeengekomen. Daarbij staat de juistheid van een factuur vast indien de wederpartij niet binnen deze betaaltermijn bezwaar heeft gemaakt.
3. Indien een factuur na het verstrijken van de in het vorige lid bedoelde termijn niet volledig is betaald of geen automatische incasso heeft kunnen plaatsvinden, is de wederpartij aan Flying Kiwi een vertragingsrente verschuldigd ter grootte van 2% per maand, cumulatief te berekenen over de hoofdsom. Gedeelten van een maand worden daarbij als volle maand gerekend.
4. Indien na aanmaning door Flying Kiwi betaling alsnog uitblijft, heeft Flying Kiwi bovendien het recht aan de wederpartij buitengerechtelijke incassokosten in rekening te brengen ter hoogte van 15% van het factuurbedrag met een minimum van € 40,00.
5. Bij uitblijven van volledige betaling door de wederpartij, heeft Flying Kiwi het recht de overeenkomst, zonder nadere ingebrekestelling door een schriftelijke verklaring te ontbinden of haar verplichtingen uit de overeenkomst op te schorten, totdat de wederpartij alsnog betaald heeft of hiervoor een deugdelijke zekerheid heeft gesteld. Voornoemd opschortingrecht heeft Flying Kiwi eveneens indien zij al voordat de wederpartij in verzuim is met de betaling gegronde redenen heeft om aan de kredietwaardigheid van de wederpartij te twifelen.
6. Door de wederpartij gedane betalingen worden door Flying Kiwi eerst in mindering gebracht op alle verschuldigde rente en kosten en vervolgens op de opeisbare facturen die het langst openstaan, tenzij de wederpartij bij betaling schriftelijk vermeldt dat deze betrekking heeft op een latere factuur.
7. De wederpartij mag de vorderingen van Flying Kiwi niet verrekenen met eventuele tegenvorderingen die hij op Flying Kiwi heeft. Dit geldt eveneens indien de wederpartij (voorlopige) surseance van betaling aanvraagt of in staat van faillissement wordt verklaard.

#### **Artikel 17: Intellectuele eigendomsrechten**

1. Flying Kiwi is en blijft de rechthebbende van alle intellectuele eigendomsrechten die rusten op, voortkomen uit, verband houden met en/of behoren tot de door Flying Kiwi in het kader van de overeenkomst geleverde of vervaardigde zaken, documenten, websites, software e.d., zoals

ondermeer de intellectuele eigendomsrechten met betrekking tot de in het kader van de ontwikkeling van de website/ software geleverde databases en broncodes. De wederpartij verkrijgt ten aanzien van de genoemde databases en broncodes slechts de (gebruiks)rechten die partijen uitdrukkelijk schriftelijk zijn overeengekomen. Een en ander geldt, tenzij partijen uitdrukkelijk schriftelijk anders zijn overeengekomen of in deze algemene voorwaarden anders is bepaald.

2. De uitoefening van deze rechten is, zowel tijdens als na afloop van de uitvoering van de overeenkomst, uitdrukkelijk en uitsluitend aan Flying Kiwi voorbehouden. Dit betekent onder meer dat:
  - a. de wederpartij de door Flying Kiwi geleverde of vervaardigde documenten niet mag gebruiken buiten de context van de overeenkomst, hij deze documenten niet aan derden mag verstrekken, hij derden hierin geen inzage mag verlenen en hij deze documenten niet mag vermenigvuldigen zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van Flying Kiwi;
  - b. de wederpartij de door Flying Kiwi geleverde of vervaardigde documenten, zaken, websites of onderdelen hiervan niet mag namaken, wijzigen, reproduceren e.d. zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van Flying Kiwi.
3. De wederpartij staat er voor in dat de door hem aan Flying Kiwi verstrekte documenten en bestanden geen inbreuk maken op het auteursrecht of enig ander intellectueel eigendomsrecht van derden. De wederpartij is aansprakelijk voor eventuele schade die Flying Kiwi door dergelijke inbreuken lijdt en vrijwaart Flying Kiwi voor aanspraken van deze derden.
4. Flying Kiwi garandeert dat de door haar (op)geleverde zaken als zodanig geen inbreuk maken op Nederlandse auteursrechten, octrooirechten, modelrechten of andere rechten van intellectuele eigendom van derden.
5. Indien niettemin door Flying Kiwi moet worden erkend of door een Nederlandse rechter wordt bepaald dat door Flying Kiwi (op)geleverde zaken inbreuk maken op voornoemde rechten van derden, zal Flying Kiwi - na overleg met de wederpartij - de desbetreffende zaken vervangen door zaken die geen inbreuk maakt op het betrokken recht, een licentierecht hiervoor verwerven dan wel deze zaken terugnemen tegen restitutie van de koopprijs, verminderd met de normaal te achten afschrijvingen, zonder tot verdere schadevergoeding gehouden te zijn.
6. De wederpartij heeft slechts recht op de in het vorige lid vermelde opties, indien hij Flying Kiwi op een zodanig tijdstip heeft ingelicht over de (vermeende) aanspraken van derden - onder vermelding van alle hiervoor relevante bijzonderheden -, dat Flying Kiwi in staat is haar rechten ter zake naar behoren te verdedigen. Flying Kiwi zal de wederpartij alsdan vrijwaren tegen eventuele aanspraken van derden die voortvloeien uit de in het vorige lid bedoelde inbreuken, mits de wederpartij de behandeling van een eventuele rechtszaak uitsluitend aan Flying Kiwi overlaat en hierbij alle noodzakelijke medewerking verleent.
7. Het is Flying Kiwi toegestaan technische maatregelen te nemen ter bescherming van haar rechten.

#### **Artikel 18: Retentierecht**

1. Flying Kiwi heeft het recht de teruggave van de documenten van de wederpartij die Flying Kiwi in het kader van de uitvoering van de overeenkomst onder zich heeft op te schorten indien en gedurende de periode dat de wederpartij de opeisbare vorderingen die voortvloeien uit deze overeenkomst niet of niet volledig heeft betaald.
2. Flying Kiwi is niet aansprakelijk voor eventuele schade - van welke aard dan ook - die voortvloeit uit het door haar uitgeoefende retentierecht.

#### **Artikel 19: Faillissement, beschikkingsonbevoegdheid e.d.**

1. Flying Kiwi heeft altijd het recht de overeenkomst zonder nadere ingebrekestelling door een schriftelijke verklaring aan de wederpartij te ontbinden op het tijdstip waarop de wederpartij:
  - a. in staat van faillissement wordt verklaard of een aanvraag tot zijn faillissement is gedaan;

- b. (voorlopige) surseance van betaling aanvraagt;
  - c. door executoriale beslaglegging wordt getroffen;
  - d. onder curatele of onder bewind wordt gesteld;
  - e. anderszins de beschikkingsbevoegdheid of handelingsbekwaamheid met betrekking tot diens vermogen of delen ervan verliest.
2. De wederpartij moet de curator of bewindvoerder altijd op de hoogte stellen van de (inhoud van de) overeenkomst en deze algemene voorwaarden.

**Artikel 20: Overmacht**

1. Bij overmacht aan de zijde van de wederpartij of Flying Kiwi, heeft Flying Kiwi het recht de overeenkomst door een schriftelijke verklaring aan de wederpartij te ontbinden of de nakoming van haar verplichtingen jegens de wederpartij voor een redelijke termijn op te schorten zonder tot enige schadevergoeding gehouden te zijn.
2. Onder overmacht aan de zijde van Flying Kiwi wordt in het kader van deze algemene voorwaarden verstaan: een niet-toerekenbare tekortkoming van Flying Kiwi, van de door haar ingeschakelde derden of toeleveranciers of overige zwaarwegende redenen aan de zijde van Flying Kiwi.
3. Als omstandigheden waarin sprake zal zijn van overmacht aan de zijde van Flying Kiwi zullen onder meer worden verstaan: oorlog, oproer, mobilisatie, binnen- en buitenlandse onlusten, overheidsmaatregelen, stakingen binnen de organisatie van Flying Kiwi en/of van de wederpartij of dreiging van deze e.d. omstandigheden, verstoring van de ten tijde van het aangaan van de overeenkomst bestaande valutaverhoudingen, bedrijfsstoringen door brand, inbraak, sabotage, uitval van elektriciteit, internet- of telefoonverbindingen, natuurverschijnselen, (natuur)rampen e.d. evenals door weersomstandigheden, wegblokkades, ongeval, import en export belemmerende maatregelen e.d. ontstane transportmoeilijkheden en (op)leveringsproblemen.
4. Indien de overmachtsituatie intreedt als de overeenkomst al ten dele is uitgevoerd, moet de wederpartij in ieder geval zijn verplichtingen jegens Flying Kiwi tot aan dat moment nakomen.

**Artikel 21: Annulering, opschorting**

1. Indien de wederpartij de overeenkomst voorafgaand aan of tijdens de uitvoering daarvan wil annuleren, is hij aan Flying Kiwi een door Flying Kiwi nader te bepalen schadevergoeding verschuldigd. Deze schadevergoeding omvat alle door Flying Kiwi gemaakte kosten en haar door de annulering geleden schade inclusief de gedeerde winst. Flying Kiwi heeft het recht de schadevergoeding te fixeren en - naar haar keuze en afhankelijk van de al verrichte werkzaamheden of leveringen - 20 tot 100% van de overeengekomen prijs bij de wederpartij in rekening te brengen.
2. Indien de wederpartij een geplande afspraak minder dan 24 uur van tevoren afzegt of verzet, heeft Flying Kiwi in ieder geval het recht de daarvoor gereserveerde tijd op basis van het overeengekomen of - bij gebreke daarvan - gebruikelijke uurtarief aan de wederpartij in rekening te brengen.
3. De wederpartij is tegenover derden aansprakelijk voor de gevolgen van de annulering en vrijwaart Flying Kiwi voor hieruit voortvloeiende aanspraken van deze derden.
4. Flying Kiwi heeft het recht alle door de wederpartij betaalde bedragen te verrekenen met de door de wederpartij verschuldigde schadevergoeding.
5. Bij opschorting van de uitvoering van de overeenkomst op verzoek van de wederpartij is de vergoeding voor alle op dat moment verrichte werkzaamheden en gemaakte kosten direct opeisbaar en mag Flying Kiwi deze bij de wederpartij in rekening brengen. Flying Kiwi mag bovendien alle gedurende de opschortingperiode te maken of gemaakte kosten evenals de voor de opschortingperiode al gereserveerde uren bij de wederpartij in rekening brengen.
6. Indien de uitvoering van de overeenkomst na de overeengekomen opschortingduur niet kan worden hervat, heeft Flying Kiwi het recht de overeenkomst door een schriftelijke verklaring aan de wederpartij

te ontbinden. Indien de uitvoering van de overeenkomst na de overeengekomen opschortingduur wordt hervat, moet de wederpartij eventuele uit deze hervatting voortvloeiende kosten van Flying Kiwi vergoeden.

7. Tenzij partijen uitdrukkelijk schriftelijk anders zijn overeengekomen, heeft de wederpartij in geval van annulering of opschorting niet het recht de voor de wederpartij vervaardigde documenten en/of zaken te gebruiken en komen alle eventueel al door Flying Kiwi verstrekte gebruiksrechten te vervallen.

**Artikel 22: Toepasselijk recht/bevoegde rechter**

1. Op de tussen Flying Kiwi en de wederpartij gesloten overeenkomst is uitsluitend Nederlands recht van toepassing.
2. Eventuele geschillen zullen worden voorgelegd aan de bevoegde rechter in de plaats waar Flying Kiwi is gevestigd, zij het dat Flying Kiwi altijd het recht behoudt een geschil voor te leggen aan de bevoegde rechter in de plaats waar de wederpartij is gevestigd.
3. Indien de wederpartij gevestigd is buiten Nederland, heeft Flying Kiwi het recht er voor te kiezen het geschil voor te leggen aan de bevoegde rechter in het land of de staat waar de wederpartij gevestigd is.

Datum: 14 mei 2014