

Algemene voorwaarden van Thinkwise Software Factory B.V.

Hierna te noemen Thinkwise, gevestigd en kantoorhoudend te Apeldoorn

1. Definities

1.1 In deze Algemene Voorwaarden wordt verstaan onder:

- levering: de levering van een product en/of dienst door Thinkwise;
- opdrachtgever: degene met wie Thinkwise een overeenkomst heeft afgesloten tot levering van een dienst in welke vorm dan ook;
- programmatuur: de door Thinkwise vervaardigde Thinkwise Software Factory® alsmede computerprogrammatuur die door derden is vervaardigd;
- applicatie: de computerprogrammatuur die door of namens opdrachtgever met behulp van de Thinkwise Software Factory® is gegeneerd.
- fout: een aantoonbaar en reproduceerbaar gebrek in de programmatuur van materiële aard.
- dienstverlening: het ter beschikking stellen van consultants, het licentiëren van programmatuur, het ontwikkelen van applicaties en het onderhouden van de programmatuur en de applicatie(s).

2. Toepasselijkheid

- 2.1 Deze Algemene Voorwaarden zijn van toepassing op alle aanbiedingen, werkzaamheden, offertes en overeenkomsten voor diensten die Thinkwise aan de opdrachtgever levert.
- 2.2 Eventuele Algemene (Inkoop-) Voorwaarden van de opdrachtgever zijn niet van toepassing, tenzij deze uitdrukkelijk schriftelijk door Thinkwise zijn aanvaard.
- 2.3 Indien enige bepaling in deze Algemene Voorwaarden nietig dan wel niet rechtsgeldig mocht blijken te zijn, zullen de overige bepalingen van kracht blijven. Partijen zullen dan in overleg treden teneinde tot een vervangende regeling te komen die zoveel mogelijk overeenstemt met de vervallen regeling.
- 2.4 Bij wijziging van de Algemene Voorwaarden tijdens de uitvoering van een overeenkomst, wordt de opdrachtgever geacht met de wijzigingen akkoord te gaan, tenzij hij hiertegen bezwaar heeft aangetekend binnen 14 dagen na schriftelijke kennisgeving en toezending van de gewijzigde Algemene Voorwaarden aan de opdrachtgever.

3. Prijzen en betaling

- 3.1 Alle prijzen zijn exclusief omzetbelasting (BTW) en andere heffingen welke van overheidswege worden opgelegd.
- 3.2 Het onderhoudstarief dient vooruit te worden betaald en wordt per 1 januari voor het komende jaar in rekening gebracht. Het onderhoudstarief wordt voor het lopende jaar naar rato, gerekend vanaf de ingangsdatum in rekening gebracht.
- 3.3 Het onderhoudstarief kan jaarlijks worden aangepast. Aanpassing geschiedt door middel van een schriftelijke mededeling aan opdrachtgever.
- 3.4 In geval van een overeenkomst waarin sprake is van door de opdrachtgever te betalen periodiek vervallende bedragen, geldt dat Thinkwise gerechtigd is door middel van een schriftelijke kennisgeving op een termijn van tenminste een maand de geldende prijzen en tarieven aan te passen.
- 3.5 Thinkwise is in alle gevallen gerechtigd de overeengekomen prijzen en tarieven door middel van een schriftelijke kennisgeving aan de opdrachtgever aan te passen voor prestaties die, volgens de desbetreffende planning c.q. volgens de overeenkomst, zullen worden geleverd op een tijdstip dat een maand na de datum van deze kennisgeving ligt.
- 3.6 Indien de opdrachtgever niet akkoord wenst te gaan met een aanpassing van prijzen en tarieven als bedoeld in dit artikel, is de opdrachtgever gerechtigd binnen 8 kalenderdagen na de in die artikelen bedoelde kennisgeving de overeenkomst schriftelijk op te zeggen tegen de in de kennisgeving van Thinkwise genoemde datum waarop de prijs- of tariefaanpassing in werking zou treden.
- 3.7 Alle facturen zullen door de opdrachtgever worden betaald overeenkomstig de op de factuur vermelde betalingscondities. Bij gebreke van specifieke condities zal de opdrachtgever binnen dertig dagen na factuurdatum betalen.
- 3.8 Indien de opdrachtgever niet tijdig aan zijn betalingsverplichtingen voldoet, treedt zonder nadere ingebrekestelling het verzuim in. In een voorkomend geval zal de opdrachtgever de wettelijke rente ex 6:119a BW verschuldigd zijn, te rekenen vanaf de eerste vervaldag van de betreffende factuur. Daarenboven zal eventueel koersverlies dat Thinkwise lijdt, tengevolge van te late betaling in de betreffende valuta, voor rekening van de opdrachtgever zijn.
- 3.9 Blijft de opdrachtgever ook na ingebrekestelling nalatig met betrekking tot de verschuldigde betaling, dan kan Thinkwise de vordering uit handen geven. Alle ter zake gemaakte kosten zowel in als buiten rechte, komen als dan voor rekening van de opdrachtgever met een minimum van 15% van het totaal verschuldigde bedrag.
- 3.10 Thinkwise behoudt zich het recht voor de uitvoering van de overeenkomst zijnerzijds op te schorten, totdat de opdrachtgever volledig aan zijn betalingsverplichtingen heeft voldaan.
- 3.11 Klachten naar aanleiding van de facturen dienen uiterlijk acht kalenderdagen na factuurdatum, onder duidelijke omschrijving van de klacht, schriftelijk bij Thinkwise te zijn ingediend.

4. Voorbehoud van eigendom en rechten

- 4.1 Alle aan de opdrachtgever geleverde goederen blijven eigendom van Thinkwise, totdat alle bedragen die de opdrachtgever verschuldigd is voor de krachtens de overeenkomst geleverde of te leveren zaken of verrichtte of te verrichten werkzaamheden, waaronder begrepen rente en kosten van invordering, volledig zijn voldaan.
- 4.2 Rechten worden aan de opdrachtgever steeds verleend of, in het voorkomend geval, overgedragen onder de voorwaarde dat de opdrachtgever de daarvoor overeengekomen vergoedingen tijdig en volledig betaalt.

5. Risico

- 5.1 Het risico van verlies of beschadiging van al hetgeen voorwerp van de overeenkomst is, gaat op de opdrachtgever over op het moment dat de de opdrachtgever de feitelijke beschikkingsmacht krijgt.

6. Rechten van intellectuele of industriële eigendom

- 6.1 Alle rechten van intellectuele of industriële eigendom op alle krachtens de overeenkomst ontwikkelde of ter beschikking gestelde programmatuur, apparatuur of andere materialen zoals analyses, ontwerpen, documentatie, rapporten, offertes, alsmede voorbereidend materiaal daarvan, berusten uitsluitend bij Thinkwise of diens licentiegevers. De opdrachtgever verkrijgt uitsluitend de gebruiksrechten en bevoegdheden die bij deze voorwaarden of anderszins uitdrukkelijk worden toegekend en voor het overige zal hij de programmatuur of andere materialen niet verveelvoudigen of daarvan kopieën vervaardigen.
- 6.2 De opdrachtgever is er mee bekend dat de ter beschikking gestelde programmatuur, apparatuur en andere materialen vertrouwelijke informatie en bedrijfsgeheimen van Thinkwise of diens licentiegevers bevatten. De opdrachtgever verbindt zich deze programmatuur, apparatuur en materialen geheim te houden, niet aan derden bekend te maken of in gebruik te geven en slechts te gebruiken voor het doel waarvoor deze hem ter beschikking zijn gesteld. Onder derden worden ook begrepen alle personen werkzaam in de organisatie van de opdrachtgever die niet noodzakelijkerwijs de programmatuur, apparatuur en/of andere materialen behoeven te gebruiken.
- 6.3 Het is de opdrachtgever niet toegestaan enige aanduiding omtrent auteursrechten, merken, handelsnamen of andere rechten van intellectuele of industriële eigendom uit de programmatuur, apparatuur of materialen te verwijderen of te wijzigen, daaronder begrepen aanduidingen omtrent het vertrouwelijk karakter en geheimhouding van de programmatuur.
- 6.4 Het is Thinkwise toegestaan technische maatregelen te nemen ter bescherming van de programmatuur. Indien Thinkwise door middel van technische bescherming de programmatuur heeft beveiligd, is het de opdrachtgever niet toegestaan deze beveiliging te verwijderen of te ontwijken. Indien de beveiligingsmaatregelen tot gevolg hebben dat de opdrachtgever niet in staat is een reservekopie van de programmatuur te maken, zal Thinkwise op verzoek van de opdrachtgever een reservekopie van de programmatuur aan de opdrachtgever ter beschikking stellen.
- 6.5 Behoudens het geval dat Thinkwise een reservekopie van de programmatuur aan de opdrachtgever ter beschikking stelt, heeft de opdrachtgever het recht één reservekopie van de programmatuur aan te houden, waaronder tevens dient te worden te verstaan te maken. Onder reservekopie wordt in deze algemene voorwaarden verstaan: een stoffelijk voorwerp waarop de programmatuur is vastgelegd, uitsluitend ter vervanging van het oorspronkelijke exemplaar van de programmatuur in geval van onvrijwillig bezitsverlies of beschadiging. De reservekopie dient een identieke kopie te zijn en steeds te zijn voorzien van dezelfde labels en indicaties als het oorspronkelijke exemplaar.
- 6.6 Thinkwise zal de opdrachtgever vrijwaren tegen elke rechtsvordering welke gebaseerd is op de bewering dat door Thinkwise zelf ontwikkelde programmatuur, apparatuur of materialen inbreuk maken op een in Nederland geldend recht van intellectuele of industriële eigendom, onder de voorwaarde dat de opdrachtgever Thinkwise onverwijld schriftelijk informeert over het bestaan en de inhoud van de rechtsvordering en de afhandeling van de zaak, waaronder het treffen van eventuele schikkingen, geheel overlaat aan Thinkwise. De opdrachtgever zal daartoe de nodige volmachten, informatie en medewerking aan Thinkwise verlenen om zich, zo nodig in naam van de opdrachtgever, tegen deze rechtsvorderingen te verweren. Deze verplichting tot vrijwaring vervalt indien en voor zover de betreffende inbreuk verband houdt met wijzigingen die de opdrachtgever in de programmatuur, apparatuur of materialen heeft aangebracht of door derden heeft laten aanbrengen. Indien in rechte onherroepelijk vast staat dat de door Thinkwise zelf ontwikkelde programmatuur, apparatuur of materialen inbreuk maken op enig aan een derde toebehorend recht van intellectuele of industriële eigendom of indien naar het oordeel van Thinkwise een gerede kans bestaat dat een zodanige inbreuk zich voordoet, zal Thinkwise het geleverde tegen creditering van de verwervingskosten onder aftrek van een redelijke gebruiksvergoeding terugnemen, of zorgdragen dat de de opdrachtgever het geleverde, of functioneel gelijkwaardige andere programmatuur, apparatuur of materialen, ongestoord kan blijven gebruiken. Iedere andere of verdergaande aansprakelijkheid of vrijwaringsverplichting van Thinkwise wegens schending van rechten van intellectuele of industriële eigendom van derden is uitgesloten, daaronder begrepen aansprakelijkheid en vrijwaringsverplichtingen van Thinkwise voor inbreuken die veroorzaakt worden door het gebruik van de geleverde apparatuur, programmatuur en/of materialen in een niet door Thinkwise gemodificeerde vorm, in samenhang met niet door Thinkwise geleverde of verstrekte zaken of programmatuur of op een andere wijze dan waarvoor de apparatuur, programmatuur en/of materialen is ontwikkeld of bestemd.
- 6.7 De opdrachtgever staat ervoor in dat geen rechten van derden zich verzetten tegen het ontwikkelen en gebruik van applicaties en beschikbaarstelling aan Thinkwise van apparatuur, programmatuur of materialen met het doel van gebruik of bewerking en de opdrachtgever zal Thinkwise vrijwaren tegen elke actie welke is gebaseerd op de bewering dat zodanig ontwikkelen, gebruiken, beschikbaar stellen, of bewerken inbreuk maakt op enig recht van derden.

7. Medewerking door de opdrachtgever

- 7.1 De opdrachtgever zal Thinkwise steeds tijdig alle voor een behoorlijke uitvoering van de overeenkomst nuttige en noodzakelijke gegevens of inlichtingen verschaffen en alle medewerking verlenen.
- 7.2 De opdrachtgever is verantwoordelijk voor het gebruik en de toepassing in zijn organisatie van de door Thinkwise te verlenen diensten alsmede voor de controle- en beveiligingsprocedures en een adequaat systeembeheer.
- 7.3 Indien is overeengekomen dat de opdrachtgever programmatuur, materialen of gegevens op informatiedragers ter beschikking zal stellen, zullen deze voldoen aan de voor het uitvoeren van de werkzaamheden noodzakelijke specificaties.
- 7.4 Indien voor de uitvoering van de overeenkomst noodzakelijke gegevens niet, niet tijdig of niet overeenkomstig de afspraken ter beschikking van Thinkwise staan of indien de opdrachtgever op andere wijze niet aan zijn verplichtingen voldoet, heeft Thinkwise in ieder geval het recht tot opschorting van de uitvoering van de overeenkomst en heeft hij het recht om de daardoor ontstane kosten volgens zijn gebruikelijke tarieven in rekening te brengen.
- 7.5 Ingeval medewerkers van Thinkwise op de locatie van de opdrachtgever werkzaamheden verrichten, zal de opdrachtgever kosteloos voor de door die medewerkers in redelijkheid gewenste faciliteiten, zoals -indien van toepassing- een werkruimte met telecommunicatiefaciliteiten etc. zorgdragen. De opdrachtgever zal Thinkwise vrijwaren voor

aanspraken van derden, medewerkers van Thinkwise daaronder begrepen, die in verband met de uitvoering van de overeenkomst schade lijden welke het gevolg is van het handelen of het nalaten van de opdrachtgever of van onveilige situaties in diens organisatie.

8. Leveringstermijnen

8.1 Alle door Thinkwise genoemde (leverings)termijnen zijn naar beste weten vastgesteld op grond van de gegevens die bij het aangaan van de overeenkomst aan Thinkwise bekend waren en zij zullen zoveel mogelijk in acht worden genomen; de enkele overschrijding van een genoemde (leverings)termijn brengt Thinkwise niet in verzuim. Thinkwise is niet gebonden aan (leverings)termijnen die vanwege buiten zijn macht gelegen omstandigheden die zich na het aangaan van de overeenkomst hebben voorgedaan, niet meer gehaald kunnen worden. Indien overschrijding van enige termijn dreigt, zullen Thinkwise en de opdrachtgever zo spoedig mogelijk in overleg treden.

9. Dienstverlening

9.1 Thinkwise zal zich naar beste kunnen inspannen de dienstverlening met zorg uit te voeren, in voorkomend geval overeenkomstig de met de opdrachtgever schriftelijk vastgelegde afspraken en procedures.

9.2 Indien is overeengekomen dat de dienstverlening in fasen zal plaatsvinden, is Thinkwise gerechtigd de aanvang van de diensten die tot een volgende fase behoren uit te stellen totdat de opdrachtgever de resultaten van de daaraan voorafgaande fase schriftelijk heeft goedgekeurd.

9.3 Slechts indien dit schriftelijk uitdrukkelijk is overeengekomen is Thinkwise gehouden bij de uitvoering van de dienstverlening tijdige en verantwoord gegeven aanwijzingen van de opdrachtgever op te volgen. Thinkwise is niet verplicht aanwijzingen op te volgen die de inhoud of omvang van de overeengekomen dienstverlening wijzigen of aanvullen; indien echter dergelijke aanwijzingen worden opgevolgd, zullen de desbetreffende werkzaamheden worden vergoed conform artikel 3.

9.4 Indien de overeenkomst tot dienstverlening is aangegaan met het oog op uitvoering door een bepaalde persoon, zal Thinkwise steeds gerechtigd zijn deze persoon te vervangen door een of meer andere personen met dezelfde kwalificaties.

10. Ontwikkeling van applicaties

10.1 Partijen zullen schriftelijk specificeren welke applicatie ontwikkeld zal worden alsmede door wie en op welke manier dit zal geschieden. Het ontwikkelen kan door opdrachtgever zelf geschieden of, doch slechts indien Thinkwise daarvoor in een overeenkomst schriftelijk toestemming heeft verleend, door derden. Thinkwise zal de ontwikkeling met zorg uitvoeren op basis van de door de opdrachtgever te verstrekken gegevens, voor de juistheid, volledigheid en consistentie waarvan de opdrachtgever instaat. Deze dienstverlening door Thinkwise zal steeds worden aangemerkt als een duurovereenkomst.

10.2 Thinkwise is gerechtigd, doch niet verplicht, de juistheid, volledigheid of consistentie van de aan hem ter beschikking gestelde gegevens of specificaties te onderzoeken en bij constatering van eventuele onvolkomenheden de overeengekomen werkzaamheden op te schorten totdat de opdrachtgever de betreffende onvolkomenheden heeft weggenomen.

10.3 Onverminderd het bepaalde in artikel 6 verkrijgt de opdrachtgever het recht tot onbepert gebruik van de applicatie in zijn bedrijf of organisatie. De broncode van de programmatuur en de bij de ontwikkeling van de programmatuur voortgebrachte technische documentatie worden aan de opdrachtgever ter beschikking gesteld en de opdrachtgever is gerechtigd in deze programmatuur wijzigingen aan te brengen.

10.4 Het ontwikkelen, wijzigen en onderhouden van applicaties kan, indien Thinkwise daarvoor toestemming verleent, door derden plaatsvinden.

11. Aflevering, installatie en acceptatie

11.1 Thinkwise zal de programmatuur conform de schriftelijk vastgelegde specificaties afleveren en installeren, dit laatste slechts indien een door Thinkwise uit te voeren installatie schriftelijk is overeengekomen.

11.2 Indien een acceptatietest schriftelijk is overeengekomen, bedraagt de testperiode veertien dagen na aflevering of, indien een door Thinkwise uit te voeren installatie schriftelijk is overeengekomen, na voltooiing van de installatie. Gedurende de testperiode is het de opdrachtgever niet toegestaan de programmatuur voor productieve of operationele doeleinden te gebruiken.

11.3 De programmatuur zal tussen partijen gelden als geaccepteerd:

- indien tussen partijen niet een acceptatietest is overeengekomen: bij de aflevering of, indien een door Thinkwise uit te voeren installatie schriftelijk is overeengekomen, bij de voltooiing van de installatie, dan wel
- indien tussen partijen schriftelijk een acceptatietest is overeengekomen: op de eerste dag na de testperiode, dan wel
- indien Thinkwise vóór het einde van de testperiode een testrapport als bedoeld in artikel 11.4 ontvangt: op het moment dat de in dat testrapport genoemde fouten zijn hersteld, onverminderd de aanwezigheid van onvolkomenheden die volgens artikel 11.5 aan acceptatie niet in de weg staan.

In afwijking van het voorgaande zal de programmatuur, indien de opdrachtgever daarvan vóór het moment van acceptatie enig gebruik voor productieve of operationele doeleinden maakt, reeds gelden als volledig geaccepteerd vanaf de aanvang van dat gebruik.

11.4 Indien bij het uitvoeren van de overeengekomen acceptatietest blijkt dat de programmatuur fouten bevat, zal de opdrachtgever Thinkwise uiterlijk op de laatste dag van de testperiode door middel van een schriftelijk en gedetailleerd testrapport over de fouten informeren. Thinkwise zal zich naar beste vermogen inspannen de gemelde fouten binnen een redelijke termijn te herstellen, waarbij Thinkwise gerechtigd is tijdelijke oplossingen dan wel programma-omwegen of probleemvermijdende restricties in de programmatuur aan te brengen.

11.5 Acceptatie van de programmatuur mag niet worden onthouden op andere gronden dan die welke verband houden met de tussen partijen uitdrukkelijk overeengekomen specificaties en voorts niet wegens het bestaan van kleine fouten, zijnde fouten die operationele of productieve ingebruikname van de programmatuur redelijkerwijs niet in de weg staan, onverminderd de verplichting van Thinkwise om deze kleine fouten in het kader van de garantieregeling van artikel 13, indien toepasselijk, te herstellen.

11.6 Indien de programmatuur in fasen en/of onderdelen wordt afgeleverd en getest, laat de niet-acceptatie van een bepaalde fase en/of onderdeel een eventuele acceptatie van een eerdere fase en/of een ander onderdeel onverlet.

12. Gebruiksrecht

12.1 Onverminderd het bepaalde in artikel 6 verleent Thinkwise de opdrachtgever een tijdelijk, niet-exclusief en niet-overdraagbaar recht tot het gebruik van de programmatuur. De opdrachtgever zal de tussen partijen overeengekomen gebruiks-beperkingen steeds stipt naleven. Onverminderd het overigens in deze algemene voorwaarden bepaalde, omvat het gebruiksrecht van de opdrachtgever uitsluitend het recht de programmatuur te laden en uit te voeren.

12.2 Het gebruiksrecht geldt zolang de opdrachtgever over een geldig onderhoudscontract beschikt.

12.3 De programmatuur mag door de opdrachtgever uitsluitend in zijn eigen bedrijf of organisatie worden gebruikt.

12.4 Het is de opdrachtgever niet toegestaan de programmatuur en dragers waarop deze is vastgelegd te verkopen, te verhuren, te sublicentiëren, 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, ook niet indien de betreffende derde de programmatuur uitsluitend ten behoeve van de opdrachtgever gebruikt.

De opdrachtgever zal de programmatuur niet wijzigen anders dan in het kader van het herstellen van fouten.

12.5 Onvermijnd na het eventueel eindigen van het gebruiksrecht van de programmatuur zal de opdrachtgever alle programmatuur van de apparatuur verwijderen in zijn bezit zijnde fysieke exemplaren van de programmatuur aan Thinkwise retourneren. Indien partijen zijn overeengekomen dat de opdrachtgever bij het einde van het gebruiksrecht de betreffende exemplaren zal vernietigen, zal de opdrachtgever van zodanige vernietiging Thinkwise onverwijld schriftelijk melding maken.

13. Garantie

13.1 Gedurende een periode van drie maanden na aflevering, of, indien tussen partijen een acceptatietest is overeengekomen, drie maanden na acceptatie, zal Thinkwise naar beste vermogen en op haar kosten eventuele fouten in de programmatuur herstellen indien deze binnen die periode gedetailleerd omschreven schriftelijk bij Thinkwise zijn gemeld. Thinkwise garandeert niet dat de programmatuur zonder onderbreking of fouten zal werken of dat alle fouten zullen worden verbeterd. Thinkwise kan zijn gebruikelijke tarieven en de kosten van herstel in rekening brengen indien sprake is van gebruiksfouten of onoordeelkundig gebruik van de opdrachtgever of van andere niet aan Thinkwise toe te rekenen oorzaken of indien de fouten bij het uitvoeren van de overeengekomen acceptatietest hadden kunnen worden vastgesteld. Herstel van verminkte of verloren gegane gegevens valt niet onder de garantie. De garantieverplichting vervalt indien de opdrachtgever zonder schriftelijke toestemming van Thinkwise wijzigingen in de programmatuur aanbrengt of doet aanbrengen.

13.2 Herstel van fouten zal geschieden op een door Thinkwise te bepalen locatie. Thinkwise is gerechtigd tijdelijke oplossingen dan wel programma-omwegen of probleem-vermijdende restricties in de programmatuur aan te brengen.

13.3 Na afloop van de in artikel 13.1 bedoelde garantieperiode is Thinkwise niet gehouden eventuele fouten te herstellen, tenzij er tussen partijen een onderhoudsovereenkomst is afgesloten dat zodanig herstel omvat.

13.4 Thinkwise garandeert conform dit artikel ook de kwaliteit van de door haar vervaardigde applicatie(s), doch slechts indien die volledig door hem is (zijn) vervaardigd en de broncode niet in het bezit is van opdrachtgever. In geen geval wordt de performance van de applicatie gegarandeerd.

14. Onderhoud

14.1 Indien voor de programmatuur een onderhoudsovereenkomst is gesloten of indien in de gebruiksvergoeding van de programmatuur onderhoud is inbegrepen, zal de opdrachtgever overeenkomstig de gebruikelijke procedures van Thinkwise geconstateerde fouten in de programmatuur gedetailleerd aan Thinkwise melden. Na ontvangst van de melding zal Thinkwise naar beste vermogen fouten trachten te herstellen en/of verbeteringen aanbrengen in latere nieuwe versies van de programmatuur. De resultaten zullen afhankelijk van de urgentie op de door Thinkwise te bepalen wijze en termijn aan de opdrachtgever ter beschikking worden gesteld. Thinkwise is gerechtigd tijdelijke oplossingen dan wel programma-omwegen of probleemvermijdende restricties in de programmatuur aan te brengen.

14.2 Thinkwise garandeert niet dat de programmatuur zonder onderbreking of fouten zal werken of dat alle fouten zullen worden verbeterd.

14.3 Indien upgrades en of nieuwe versies van de programmatuur beschikbaar komen is opdrachtgever gehouden deze upgrades of nieuwe versies binnen 1 maand na het verschijnen ervan te installeren op straffe van verval van aanspraken uit onderhoud of garantie.

14.4 Thinkwise kan zijn gebruikelijke tarieven en zijn kosten van herstel in rekening brengen indien sprake is van gebruiksfouten of onoordeelkundig gebruik of van andere niet aan Thinkwise toe te rekenen oorzaken of indien de programmatuur door anderen dan Thinkwise is gewijzigd. Herstel van verminkte of verloren gegane gegevens valt niet onder onderhoud.

14.5 Indien een onderhoudsovereenkomst is gesloten, zal Thinkwise bij het beschikbaar komen van verbeterde versies van de programmatuur deze aan de opdrachtgever ter beschikking stellen. Drie maanden na het beschikbaar stellen van een verbeterde versie is Thinkwise niet meer verplicht tot het herstellen van eventuele fouten in de oude versie en tot het verlenen van ondersteuning met betrekking tot de betreffende oude versie. Voor het ter beschikking stellen van een versie met nieuwe mogelijkheden en functies kan Thinkwise van de opdrachtgever verlangen dat deze een nieuwe overeenkomst met Thinkwise aangaat en dat voor de terbeschikkingstelling een nieuwe vergoeding wordt betaald.

14.6 Indien de opdrachtgever niet gelijktijdig met het aangaan van de overeenkomst tot terbeschikkingstelling van de programmatuur een onderhoudsovereenkomst met Thinkwise is aangegaan, kan Thinkwise door de opdrachtgever niet gehouden worden op een later moment wel een onderhoudsovereenkomst aan te gaan. Het onderhoudscontract en daarmee het gebruiksrecht wordt elk jaar automatisch en stilzwijgend verlengd. Opzeggen van het onderhouds-contract dient schriftelijk te gebeuren en wel uiterlijk 1 maand voor het verstrijken van het huidige onderhoudsjaar. Indien zulks uitdrukkelijk is overeengekomen zal

- Thinkwise onder gelijke condities het onderhoud op een applicatie op zich nemen. Zodanig onderhoud kan slechts geschieden indien de broncode niet bij de opdrachtgever berust.
- 14.7 In alle gevallen waarin dit technisch mogelijk is zal het Thinkwise zijn toegestaan om onderhoud op afstand te verrichten. Alsdan zal Thinkwise zich richten naar redelijke beveiligingsvoorschriften van opdrachtgever en zal opdrachtgever redelijke faciliteiten ter beschikking stellen.
- 15. Programmatuur van toeleverancier**
- 15.1 Indien en voor zover Thinkwise programmatuur van derden aan de opdrachtgever ter beschikking stelt, zullen, mits zulks door Thinkwise schriftelijk aan de opdrachtgever is meegedeeld, voor wat betreft die programmatuur de voorwaarden van die derden van toepassing zijn met terzijdestelling van het bepaalde in deze voorwaarden. De opdrachtgever aanvaardt de bedoelde voorwaarden van derden. Deze voorwaarden liggen voor de opdrachtgever ter inzage bij Thinkwise en Thinkwise zal deze aan de opdrachtgever op zijn verzoek toezenden.
- Indien en voor zover de bedoelde voorwaarden van derden in de verhouding tussen de opdrachtgever en Thinkwise om welke reden dan ook geacht worden niet van toepassing te zijn of buiten toepassing worden verklaard, geldt het bepaalde in deze voorwaarden.
- 16. Wijzigingen en meerwerk**
- 16.1 Indien Thinkwise op verzoek of met voorafgaande instemming van de opdrachtgever werkzaamheden of andere prestaties heeft verricht die buiten de inhoud of omvang van de overeengekomen dienst vallen, zullen deze werkzaamheden of prestaties door de opdrachtgever aan Thinkwise worden vergoed volgens de gebruikelijke tarieven van Thinkwise. Thinkwise is echter niet verplicht aan een dergelijk verzoek te voldoen en kan verlangen dat daarvoor een afzonderlijke schriftelijke overeenkomst wordt gesloten.
- 16.2 De opdrachtgever aanvaardt dat door werkzaamheden of prestaties als bedoeld in lid 1 van dit artikel het overeengekomen of verwachte tijdstip van voltooiing van de dienst, en de wederzijdse verantwoordelijkheden van de opdrachtgever en Thinkwise, kunnen worden beïnvloed.
- 16.3 Voorzover voor de dienst een vaste prijs is afgesproken en partijen voornemens zijn om met betrekking tot extra werkzaamheden of prestaties een afzonderlijke overeenkomst te sluiten, zal Thinkwise de opdrachtgever tevoren schriftelijk informeren over de financiële consequenties van die extra werkzaamheden of prestaties.
- 17. Aansprakelijkheid en vrijwaring**
- 17.1 Thinkwise aanvaardt wettelijke verplichtingen tot schadevergoeding voor zover dat uit dit artikel 17 blijkt.
- 17.2 De totale aansprakelijkheid van Thinkwise wegens toerekenbare tekortkoming in de nakoming van de overeenkomst is beperkt tot vergoeding van directe schade tot maximaal het bedrag van de voor die overeenkomst bedongen prijs (exclusief omzetbelasting). Indien de overeenkomst een looptijd van meer dan half jaar heeft, geldt een verdere beperking van de hier bedoelde aansprakelijkheid tot maximaal het declaratiebedrag over de laatste zes maanden (exclusief omzetbelasting). In geen geval zal de totale vergoeding voor directe schade echter meer bedragen dan € 50.000,- (vijftigduizend euro). Onder directe schade wordt uitsluitend verstaan:
- de redelijke kosten die de opdrachtgever zou moeten maken om de prestatie van Thinkwise aan de overeenkomst te laten beantwoorden. Deze schade wordt echter niet vergoed indien de opdrachtgever de overeenkomst heeft ontbonden;
 - de kosten die de opdrachtgever heeft gemaakt voor het noodgedwongen langer operationeel houden van zijn oude systeem of systemen en daarmee samenhangende voorzieningen doordat Thinkwise op een voor hem bindende leverdatum niet heeft geleverd, verminderd met eventuele besparingen die het gevolg zijn van de vertraagde levering;
 - redelijke kosten, gemaakt ter vaststelling van de oorzaak en de omvang van de schade, voor zover de vaststelling betrekking heeft op directe schade in de zin van deze voorwaarden;
 - redelijke kosten, gemaakt ter voorkoming of beperking van schade, voor zover de opdrachtgever aantoonbaar dat deze kosten hebben geleid tot beperking van directe schade in de zin van deze voorwaarden.
- 17.3 Aansprakelijkheid van Thinkwise voor indirecte schade, daaronder begrepen gevolgschade, gederfde winst, gemiste besparingen en schade door bedrijfsstagnatie, is uitgesloten.
- 17.4 Buiten de in artikel 17.2 genoemde gevallen rust op Thinkwise geen enkele aansprakelijkheid voor schadevergoeding, ongeacht de grond waarop een actie tot schadevergoeding zou worden gebaseerd.
- 17.5 De aansprakelijkheid van Thinkwise wegens toerekenbare tekortkoming in de nakoming van een overeenkomst ontstaat slechts indien de opdrachtgever Thinkwise onverwijld en deugdelijk schriftelijk in gebreke stelt, stellende daarbij een redelijke termijn ter zuivering van de tekortkoming, en Thinkwise ook na die termijn toerekenbaar in de nakoming van zijn verplichtingen tekort blijft schieten. De ingebrekestelling dient een zo gedetailleerd mogelijke omschrijving van de tekortkoming te bevatten, zodat Thinkwise in staat is adequaat te reageren.
- 17.6 Voorwaarde voor het ontstaan van enig recht op schadevergoeding is steeds dat de opdrachtgever de schade zo spoedig mogelijk na het ontstaan daarvan schriftelijk bij Thinkwise meldt.
- 17.7 De opdrachtgever vrijwaart Thinkwise voor alle aanspraken van derden wegens productaansprakelijkheid als gevolg van een gebrek in een product of systeem dat door de opdrachtgever aan een derde is geleverd en dat mede bestond uit door Thinkwise geleverde apparatuur, programmatuur of andere materialen, behoudens indien en voor zover de opdrachtgever bewijst dat de schade is veroorzaakt door die apparatuur, programmatuur of andere materialen.
- 18. Overmacht**
- 18.1 Thinkwise is niet gehouden tot nakoming van enige verplichting, indien dit voor Thinkwise redelijkerwijs niet mogelijk is ten gevolge van buiten toedoen van Thinkwise ontstane omstandigheden zoals brand, overstroming, staking, arbeidsonrust, ziekte van een of meer van haar medewerkers, overheidsmaatregelen, niet of te late levering door toeleveranciers van Thinkwise of door derden, of enige andere buiten zijn controle vallende oorzaak.
- 18.2 In overleg met de opdrachtgever zal Thinkwise vervolgens in een dergelijk geval een oplossing trachten te vinden. Indien geen oplossing wordt gevonden, is Thinkwise gerechtigd zonder verplichting tot schadevergoeding en onverminderd de zijn verder toekomstige rechten, de overeenkomst als ontbonden te beschouwen, dan wel de (verdere) uitvoering van de opdracht op te schorten. In geval de opschorting zes maanden heeft geduurd, is de overeenkomst alsnog ontbonden.
- 19. Vertrouwelijkheid**
- 19.1 Thinkwise en de opdrachtgever staan er voor in dat alle voor en na het aangaan van de overeenkomst van de andere partij ontvangen informatie van vertrouwelijke aard geheim zal blijven. Informatie zal in ieder geval als vertrouwelijk worden beschouwd indien deze door een der partijen als zodanig is aangeduid.
- 19.2 De opdrachtgever zal de van Thinkwise in het kader van de overeenkomst ontvangen documentatie en overige materialen en informatie op zodanige wijze behandelen dat misbruik is uitgesloten.
- 20. Ontbinding**
- 20.1 Aan elk der partijen komt de bevoegdheid tot ontbinding van de overeenkomst slechts toe indien de andere partij, na een deugdelijke en zo gedetailleerd mogelijke schriftelijke ingebrekestelling waarbij een redelijke termijn gesteld wordt voor zuivering van de tekortkoming, toerekenbaar tekortschiet in de nakoming van wezenlijke verplichtingen ingevolge de overeenkomst.
- 20.2 Indien een overeenkomst welke naar zijn aard en inhoud niet door volbrenging eindigt, voor onbepaalde tijd is aangegaan, kan deze door elk der partijen na goed zakelijk overleg en onder opgave van redenen door schriftelijke opzegging worden beëindigd. Indien tussen partijen geen uitdrukkelijke opzegtermijn is overeengekomen, dient bij de opzegging een redelijke termijn in acht te worden genomen. Partijen zullen wegens opzegging nimmer tot enige schadevergoeding zijn gehouden.
- 20.3 Thinkwise kan de overeenkomst zonder ingebrekestelling en zonder rechterlijke tussenkomst door schriftelijke kennisgeving met onmiddellijke ingang geheel of gedeeltelijk beëindigen indien de opdrachtgever -al dan niet voorlopig- surséance van betaling wordt verleend, indien ten aanzien van de opdrachtgever faillissement wordt aangevraagd of indien zijn onderneming wordt geliquideerd of beëindigd anders dan ten behoeve van reconstructie of samenvoeging van ondernemingen. Thinkwise zal wegens deze beëindiging nimmer tot enige schadevergoeding zijn gehouden.
- 20.4 Indien de opdrachtgever op het moment van de ontbinding als bedoeld in artikel 20.1 reeds prestaties ter uitvoering van de overeenkomst heeft ontvangen, zullen deze prestaties en de daarmee samenhangende betalingsverplichting voorwerp van ongedaanmaking zijn, tenzij Thinkwise ten aanzien van die prestaties in verzuim is. Bedragen die Thinkwise vóór de ontbinding heeft gefactureerd in verband met hetgeen hij reeds ter uitvoering van de overeenkomst heeft verricht of geleverd, blijven met inachtneming van het in de vorige volzin bepaalde onverminderd verschuldigd en worden op het moment van de ontbinding direct opeisbaar.
- 21. Overdracht rechten en verplichtingen**
- 21.1 De opdrachtgever is zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van Thinkwise niet gerechtigd zijn uit de overeenkomst voortvloeiende rechten en verplichtingen aan derden over te dragen.
- 22. Verwerking of afstand van rechten**
- 22.1 Indien Thinkwise nalaat de nakoming van enige bepaling uit deze Algemene Voorwaarden, of uit een overeenkomst waarop deze Algemene Voorwaarden van toepassing zijn, af te dwingen, danwel berust in de schending van een dergelijke bepaling door de opdrachtgever, houdt dat niet in dat hij afstand doet van de hem met betrekking van de niet nakoming danwel schending toekomstige rechten.
- 23. Toepasselijk recht en geschillen**
- 23.1 Op alle overeenkomsten met Thinkwise is uitsluitend het Nederlands recht van toepassing
- 23.2 Bij eventuele geschillen zullen partijen streven naar het treffen van een minnelijke regeling. Indien dat niet tot resultaat leidt, zullen alle geschillen die verband houden met overeenkomsten waarop deze Algemene Voorwaarden van toepassing zijn uitsluitend worden voorgelegd aan de bevoegde rechter in het arrondissement van Thinkwise in Nederland, ook indien de opdrachtgever in het buitenland is gevestigd. Thinkwise heeft echter het recht een geschil met de opdrachtgever indien deze buiten Nederland is gevestigd te doen beslechten door de bevoegde rechter in dat land, of een andere door partijen in de overeenkomst aan te wijzen rechter in het buitenland, voorzover niet in strijd met wettelijke voorschriften en /of toepasselijke internationale verdragen.
- 23.3 Voor de uitvoering van overeenkomsten waarop deze Algemene Voorwaarden van toepassing zijn heeft Thinkwise domicilie te Apeldoorn aan de Boogschutterstraat 7B.