

# ALGEMENE VERKOOP-, LEVERINGS- EN BETALINGSVOORWAARDEN

# VOORWAARDEN

## 1. ALGEMEEN

### 1.1 Toepasselijkheid

1.1.1 De Algemene Voorwaarden XCESS zijn van toepassing op alle aanbiedingen en/of (af)leveringen van XCESS en overeenkomsten en/of overige rechtsbetrekkingen tussen XCESS en Opdrachtgever, de daaruit voortvloeiende voorzieningen en de daarmee samenhangende werkzaamheden ongeacht of deze krachtens schriftelijke, mondelinge en/of elektronische overeenkomst geschieden, tenzij schriftelijk anders is overgekomen.

1.1.2 **Eventuele inkoop- of andere voorwaarden van Opdrachtgever zijn niet van toepassing.** Toepasselijkheid van eventuele inkoop- of andere voorwaarden van Opdrachtgever dan wel van derden voor Opdrachtgever wordt dan ook uitdrukkelijk van de hand gewezen door XCESS, tenzij deze door XCESS uitdrukkelijk schriftelijk zijn aanvaard.

1.1.3 De Algemene Voorwaarden XCESS zijn gedeponeerd bij de Kamer van Koophandel Amersfoort onder nummer 31047117 en bij de griffie van de Arrondissementsrechtbank te Amsterdam onder nummer 36/2003

1.1.4 XCESS is te allen tijde bevoegd wijzigingen dan wel aanvullingen in de Algemene Voorwaarden XCESS aan te brengen. De gewijzigde Algemene Voorwaarden XCESS zijn dan verder van toepassing, tenzij tegen eventuele wijzigingen, binnen 30 (dertig) dagen na dagtekening van de wijziging, schriftelijk bezwaar wordt gemaakt.

1.1.5 Wijzigingen in, alsmede aanvullingen op de Algemene Voorwaarden XCESS en/of de tussen XCESS en Opdrachtgever gesloten overeenkomsten, zijn slechts geldig indien zij schriftelijk door XCESS zijn vastgelegd.

1.1.6 Indien met Opdrachtgever meerdere (rechts)personen of ondernemingen worden aangeduid, zijn deze hoofdelijk gehouden tot nakoming van alle verplichtingen uit de met XCESS gesloten overeenkomst.

1.1.7 De aanduidingen boven de artikelen van de Algemene Voorwaarden XCESS hebben uitsluitend tot doel de leesbaarheid te vergroten. De inhoud en strekking van het onder een bepaalde aanduiding opgenomen artikel beperkt zich derhalve niet tot die aanduiding.

### 1.2 Definities

1.2.1 In de Algemene Voorwaarden XCESS worden onder meer de navolgende woorden en termen met een hoofdletter geschreven. Alle van de navolgende woorden en termen in het enkelvoud hebben dezelfde betekenis als in het meervoud en vice versa.

1.2.2 **Algemene Voorwaarden Derden:** Onder Algemene Voorwaarden Derden worden onder meer begrepen de door derden gehanteerde leveringsvoorwaarden, licentievoorzieningen, garantievoorzieningen en overige voorwaarden.

1.2.3 **Algemene Voorwaarden XCESS:** Deze algemene verkoop-, leverings- en betalingsvoorwaarden.

1.2.4 **ASP-service:** ASP(Application Service Provider)-service omvat het door XCESS direct en/of indirect (middels derden) beschikbaar stellen van Producten middels een webapplicatie.

1.2.5 **Back-up:** Reserve kopieën van digitale data en/of bestanden.

1.2.6 **Derden Producten:** Alle door XCESS verstrekte producten en diensten, de daaruit voortvloeiende voorzieningen en de daarmee samenhangende werkzaamheden die afkomstig zijn van derden en waarvan eventuele intellectuele eigendomsrechten, industriële eigendomsrechten en andere rechten in beginsel niet bij XCESS berusten.

1.2.7 **Fair Use:** Het redelijke gebruik door Opdrachtgever van de Producten.

1.2.8 **Fixed Price:** Zoals nader omschreven in artikel 6.2.

1.2.9 **Fouten:** Zoals nader omschreven in artikel 5.5.

1.2.10 **Garantie:** Zoals nader omschreven in artikel 5.7.

1.2.11 **Identificatiegegevens:** Log-in-naam, passwords, adresseringsgegevens en/of andere codes.

1.2.12 **Nacalculatie:** Zoals nader omschreven in artikel 6.3.

1.2.13 **Objectcode:** De computerprogrammeercode hoofdzakelijk in binair formaat. De Objectcode is na verwerking direct uitvoerbaar door een computer, echter zonder reverse engineering, compilatie of assemblage.

1.2.14 **Onderhoud:** Zoals nader omschreven in artikel 2.5.

1.2.15 **Opdrachtgever:** Een ieder die verzoekt en opdracht geeft tot (af)levering van Producten.

1.2.16 **Procesdata:** De binnen de ASP-service door Opdrachtgever ingevoerde gegevens en/of de door derden ingevoerde gegevens.

1.2.17 **Producten:** Alle door XCESS verstrekte XCESS Producten en/of Derden Producten, de daaruit voortvloeiende voorzieningen en de daarmee samenhangende werkzaamheden. ASP-service valt onder Producten.

1.2.18 **Sourcecode:** De computerprogrammeercode die kan worden weergegeven in een formaat, leesbaar en begrijpelijk voor een programmeur van gemiddeld niveau. Deze omvat gerelateerde Sourcecode-systeemdocumentatie, opmerkingen en procedurele codes. De Sourcecode omvat niet de Objectcode.

1.2.19 **Support:** Zoals nader omschreven in artikel 2.5.

1.2.20 **Voorschot:** Zoals nader omschreven in artikel 6.5.

1.2.21 **Werkdagen:** Normale Nederlandse werktijden (8.00-18.00) en dagen (maandag t/m vrijdag) uitgezonderd nationale feestdagen.

1.2.22 **XCESS:** XCESS expertise center b.v. en diens rechtsoptvolgers dan wel een aan XCESS expertise center b.v. verbonden onderneming of partner die de rechtsbetrekking met Opdrachtgever aangaat en de Alg. Voorwaarden XCESS van toepassing heeft verklaard.

1.2.23 **XCESS Producten:** Alle door XCESS verstrekte producten en diensten, de daaruit voortvloeiende voorzieningen en de daarmee samenhangende werkzaamheden die niet afkomstig zijn van derden en waarvan eventuele intellectuele eigendomsrechten, industriële eigendomsrechten en andere rechten bij XCESS berusten.

### 1.3 Bevestiging

1.3.1 Mondelinge toezeggingen, opdrachten dan wel andere uitlatingen van welke aard dan ook van werknemers van XCESS zijn uitsluitend rechtsgeldig en bindend indien schriftelijk bevestigd door bevoegde vertegenwoordigers van XCESS.

### 1.4 Aanbiedingen

1.4.1 Alle aanbiedingen zijn vrijblijvend, tenzij in het aanbod schriftelijk uitdrukkelijk anders aangegeven.

1.4.2 Aanbiedingen zijn gebaseerd op de door Opdrachtgever verstrekte gegevens, inlichtingen en/of wensen overeenkomstig artikel 1.6.

### 1.5 Overeenkomsten

1.5.1 Indien een offerte, contract dan wel een ander gelijksoortig juridisch bindend document door XCESS wordt opgestuurd aan

- Oprachtgever en Opdrachtgever laat na dit document ondertekend te retourneren aan XCESS, aanvaardt Opdrachtgever door betaling van de vergoedingen aan XCESS de inhoud van dit document en de Algemene Voorwaarden XCESS.
- 1.5.2 Een overeenkomst tussen XCESS en Opdrachtgever waarvoor geen nader contract en/of nadere duur is overeengekomen heeft een duur van 1 (één) jaar indien aflevering betrekking heeft op een Product, zoals doch niet beperkt tot Onderhoud en Support, waarvoor periodiek een bedrag in rekening wordt gebracht. Indien deze overeenkomst niet dan wel niet-tijdig wordt opgezegd, vindt voortzetting van deze overeenkomst plaats telkenmale voor de duur van 1 (één) jaar.
- 1.5.3 Opzegging van de overeenkomst, als omschreven in artikel 1.5.2, vindt plaats door middel van een aangetekende brief die uiterlijk 40 (veertig) dagen voor het verstrijken van de duur van de overeenkomst door de wederpartij is ontvangen.
- 1.5.4 Ieder der partijen is gerechtigd de overeenkomst door middel van een aangetekend schrijven zonder rechterlijke tussenkomst geheel of gedeeltelijk te beëindigen, indien de in gebreke zijnde partij ook na schriftelijke sommatie stellende een redelijke termijn, in gebreke blijft haar verplichtingen na te komen.
- 1.5.5 XCESS heeft overigens het recht, met onmiddellijke ingang en zonder rechterlijke tussenkomst, middels een buitengerechtelijke verklaring de overeenkomst en/of de aanbiedingen geheel of gedeeltelijk te beëindigen dan wel te annuleren, indien Opdrachtgever een natuurlijke persoon is bij overlijden van Opdrachtgever, indien Opdrachtgever een verzoek indient tot wettelijke schuldsanering, indien voor Opdrachtgever faillissement of surseance van betaling wordt aangevraagd dan wel Opdrachtgever in staat van faillissement wordt verklaard of surseance van betaling wordt verleend of indien Opdrachtgever's onderneming wordt geliquideerd of beëindigd, anders dan voor reconstructie of samenvoegen van ondernemingen. In deze gevallen is elke vordering van XCESS op Opdrachtgever direct en volledig opeisbaar.
- 1.5.6 Na het einde van de overeenkomst, om welke reden dan ook, kan Opdrachtgever geen rechten meer aan de overeenkomst ontnemen, onverlet latende het voortbestaan van de verplichtingen van partijen die naar hun aard bestemd zijn om voort te duren na het einde van de overeenkomst, zoals doch niet beperkt tot de verplichtingen omtrent eigendomsrechten, geheimhouding en concurrentiebeding.
- 1.6 Medewerking/Informatieplicht Opdrachtgever**
- 1.6.1 Alle opdrachten worden door XCESS uitgevoerd op basis van de door Opdrachtgever aan XCESS kenbaar gemaakte gegevens, informatie, wensen en/of eisen.
- 1.6.2 Opdrachtgever zal XCESS alle medewerking verlenen en steeds tijdig alle, voor een behoorlijke uitvoering van de overeenkomst, nuttige en noodzakelijke gegevens en/of overige informatie verschaffen. Opdrachtgever zal instaan voor de juistheid van deze gegevens en/of overige informatie.
- 1.6.3 Indien voor de uitvoering van de overeenkomst noodzakelijke gegevens, informatie, wensen en/of eisen niet, niet tijdig en/of niet overeenkomstig de afspraken ter beschikking van XCESS staan, of indien Opdrachtgever op andere wijze niet aan zijn verplichtingen voldoet, heeft XCESS in ieder geval het recht op beëindiging of ontbinding van de overeenkomst of opschorting van de uitvoering van de overeenkomst en heeft XCESS het recht om de daardoor ontstane kosten volgens zijn gebruikelijke (externe) tarieven in rekening te brengen.
- 1.6.4 Indien zich tussentijds wijzigingen dan wel nieuwe feiten mochten voordoen in eerder ter beschikking gestelde gegevens, informatie, wensen en/of eisen, zal XCESS te allen tijde gerechtigd zijn, in overleg met Opdrachtgever, de overeenkomst aan deze nieuwe omstandigheden aan te passen dan wel te ontbinden of te beëindigen.
- 1.6.5 Indien Opdrachtgever functionele verbeteringen dan wel andere wijzigingen aanbrengt in de Producten (na daartoe eerst de vereiste schriftelijke toestemming te hebben ontvangen van XCESS, zoals nader uiteengezet in artikel 2.1.4), is Opdrachtgever verplicht deze aanpassingen aan XCESS mede te delen in de gevallen dat XCESS Onderhoud, Support dan wel andere diensten levert met betrekking tot de aan Opdrachtgever verstrekte Producten.
- 1.6.6 Ingeval XCESS activiteiten verricht op locatie anders dan zijn eigen, zal Opdrachtgever kosteloos voor de door XCESS in redelijkheid gewenste faciliteiten, zoals een werkruimte en telecommunicatiefaciliteiten zorgdragen.
- 1.7 Geheimhouding/Concurrentiebeding**
- 1.7.1 XCESS en Opdrachtgever verbinden zich over en weer tot geheimhouding van alle gegevens en informatie over elkaars organisatie, cliënten, bestanden en Producten, waarvan partijen kennisnemen bij werkzaamheden voor elkaar of voor cliënten van Opdrachtgever. Gegevens en informatie mogen slechts gebruikt worden ter uitvoering van de tussen partijen gesloten overeenkomst.
- 1.7.2 XCESS is gerechtigd de naam en het logo van Opdrachtgever of diens cliënten waaraan rechten op de Producten zijn verleend te gebruiken voor commerciële doeleinden bijvoorbeeld door deze op de XCESS website en/of op een referentielijst te plaatsen en deze aan derden ter informatie beschikbaar te stellen.
- 1.7.3 Opdrachtgever en zijn cliënten zullen gedurende en tot 12 (twaalf) maanden na het beëindigen of ontbinden van de overeenkomst geen directe dan wel indirecte zakelijke, arbeids- of andere gelijksoortige relaties aangaan met enig medewerker van XCESS, behoudens schriftelijke toestemming van XCESS. Opdrachtgever dient ervoor zorg te dragen dat zijn cliënten aan voornoemde verplichting zullen voldoen.
- 1.7.4 Bij overtreding van het bepaalde in artikel 1.7.3, is Opdrachtgever zonder nadere ingebrekestelling een direct opeisbare boete van Euro 50.000,- (vijftigduizend) per overtreding verschuldigd, onverminderd het recht van XCESS om vergoeding van de volledig geleden schade te eisen.
- 1.8 Aansprakelijkheid**
- 1.8.1 De totale aansprakelijkheid van XCESS is, met inachtneming van artikel 1.8.2 en 1.8.3, beperkt tot vergoeding van directe schade en dan tot maximaal het bedrag van de voor die overeenkomst bedongen prijs (exclusief BTW) met een maximum van Euro 250.000,- (tweehonderdvijftigduizend), waarbij een reeks van samenhangende gebeurtenissen geldt als één gebeurtenis.
- 1.8.2 Indien de overeenkomst tevens uit een duurovereenkomst bestaat, met een looptijd van meer dan 1 (één) jaar en de aansprakelijkheid van XCESS vloeit voort uit deze duurovereenkomst, wordt de bedongen prijs gesteld op het totaal van de vergoedingen (exclusief BTW) daadwerkelijk betaald door Opdrachtgever aan XCESS op basis van de duurovereenkomst voor 1 (één) jaar (zijnde het jaar waarin de schade zich heeft voorgedaan) met een maximum van Euro 250.000,- (tweehonderdvijftigduizend).
- 1.8.3 XCESS heeft zich ter zake van schade verzekerd. XCESS is in ieder geval niet aansprakelijk voor verdere schade en zal deze verdere schade ook niet vergoeden, die Opdrachtgever uit hoofde van de met XCESS gesloten overeenkomst, hoe en uit welke hoofde dan ook ontstaan, zulks met inbegrip van mogelijke aanspraken op Opdrachtgever van derden, mocht lijden, dan door deze verzekering gedekt wordt en daadwerkelijk vergoed vermeerderd met XCESS's eigen risico, tenzij er sprake is van opzet of bewuste roekeloosheid.
- 1.8.4 De totale aansprakelijkheid van XCESS voor schade door dood of lichamelijk letsel bedraagt in geen geval meer dan Euro 1.000.000,- (één miljoen), waarbij een reeks van samenhangende gebeurtenissen geldt als één gebeurtenis.
- 1.8.5 Onder directe schade wordt uitsluitend verstaan:
- De redelijke kosten, gemaakt ter vaststelling van de oorzaak en de omvang van de schade;
  - De redelijke kosten, gemaakt ter voorkoming of beperking van schade, voor zover Opdrachtgever aantoonbaar dat deze kosten hebben geleid tot beperking van schade.
- 1.8.6 Aansprakelijkheid van XCESS voor indirecte schade, daaronder begrepen gevolgschade, gederfde winst, gemiste besparingen, vernietiging/vermindering en/of zoekraken van bestanden en/of gegevens, vertragingsschade, geleden verlies, schade veroorzaakt door het gebrekkig verschaffen van informatie en/of verlening van medewerking door Opdrachtgever, schade door bedrijfsstagnatie of vorderingen van derden op Opdrachtgever, is nadrukkelijk uitgesloten.
- 1.8.7 Buiten het in artikel 1.8.1 en 1.8.4 genoemde geval rust op XCESS geen enkele aansprakelijkheid voor schadevergoeding, ongeacht de grond waarop een actie tot schadevergoeding zou worden gebaseerd.
- 1.8.8 De aansprakelijkheid van XCESS ontstaat slechts indien Opdrachtgever XCESS, onverwijld en deugdelijk, schriftelijk in gebreke stelt, daarbij stellende een redelijke termijn ter zuivering van de tekortkoming en XCESS 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 XCESS in staat is adequaat te reageren.
- 1.8.9 Voorwaarde voor het ontstaan van enig recht op schadevergoeding is steeds dat Opdrachtgever binnen 60 (zestig) dagen na het ontstaan van de schade XCESS daarvan schriftelijk per aangetekend schrijven op de hoogte stelt en daarbij die maatregelen treft waardoor de schade zoveel mogelijk wordt beperkt.
- 1.8.10 Opdrachtgever vrijwaart XCESS van alle aanspraken van derden wegens aansprakelijkheid als gevolg van een gebrek in een product, systeem dan wel dienst door Opdrachtgever aan een derde (af)geleverd en welk product, systeem dan wel dienst mede bestond uit hetgeen door XCESS is afgeleverd.

- 1.8.11 XCESS aanvaardt geen enkele aansprakelijkheid voor schade van welke aard dan ook, ontstaan door Derden Producten, die XCESS aan Opdrachtgever heeft afgeleverd. Indien mogelijk zal XCESS zijn rechten tot het vorderen van schadevergoeding bij de leverancier van het Derden Product in kwestie overdragen aan Opdrachtgever.
- 1.8.12 XCESS is niet aansprakelijk voor schade van welke aard dan ook die het gevolg is van het niet-tijdig verstrekken van Support, Onderhoud en Garantie.
- 1.9 Overdracht**
- 1.9.1 De tussen XCESS en Opdrachtgever gesloten overeenkomst en de daaruit voortvloeiende rechten en verplichtingen kunnen niet aan derden worden overgedragen zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van XCESS.
- 1.9.2 Opdrachtgever geeft XCESS bij voorbaat het recht, zonder de uitdrukkelijke toestemming van Opdrachtgever nodig te hebben, om de gehele overeenkomst dan wel onderdelen daarvan over te dragen aan:
- a) moeder-, zuster- en/of dochtermaatschappijen;
  - b) een derde partij in het geval van fusie of overname van XCESS. Indien dit geschiedt zal XCESS Opdrachtgever hieromtrent informeren.
- 1.10 Niet-toerekenbare Tekortkoming**
- 1.10.1 Geen der partijen is gehouden tot nakoming van enige verplichting, indien zij daartoe verhinderd is ten gevolge van een omstandigheid die niet aan haar schuld te wijten is, noch krachtens de wet, rechtshandeling of de in het verkeer geldende opvattingen voor haar rekening komt. Onder voornoemde omstandigheden vallen eveneens omstandigheden die buiten de macht van XCESS liggen en bedrijfsrisico's van XCESS, zoals dochter echter niet beperkt tot tekortkomingen van toeleveranciers van XCESS, het niet-tijdig beschikbaar zijn van noodzakelijke gegevens, informatie en/of specificaties, wijzigingen in dergelijke verstrekte gegevens, niet geheel kloppende specificaties en/of functionele omschrijvingen van Derden Producten en/of door derden geleverde producten, slechte weersomstandigheden, brand, explosie, uitvallen van elektriciteit, storingen in netwerken, overstroming, ziekte, gebrek aan personeel, stakingen, prikkacties, langzaam-aan-acties of andere arbeidsconflicten, ongelukken, daden van overheidswege, de onmogelijkheid om een vereiste vergunning of toestemming te verkrijgen, materiaalschaarste, diefstal, verkeershinder en/of transportbelemmeringen.
- 1.10.2 Indien de niet-toerekenbare tekortkoming van tijdelijke aard is, kan XCESS de overeenkomst opschorten totdat de desbetreffende situatie zich niet meer voordoet, zonder tot enige schadevergoeding gehouden te zijn.
- 1.10.3 XCESS behoudt het recht, indien zich een niet-toerekenbare tekortkoming voordoet, om betaling te vorderen voor reeds verrichte prestaties die XCESS voor het bekend worden van de niet-toerekenbare tekortkoming reeds had verricht.
- 1.10.4 Indien de niet-toerekenbare tekortkoming van één der partijen gedurende meer dan drie maanden voortduurt, hebben beide partijen afzonderlijk het recht de overeenkomst te ontbinden, zonder tot enige schadevergoeding gehouden te zijn betreffende de ontbinding.
- 1.11 Nietigheid**
- 1.11.1 Indien één of meer bepalingen (of een deel van een bepaling) van de overeenkomst nietig zijn, nietig zijn verklaard, vernietigbaar zijn dan wel, hun rechtsgeldigheid op andere wijze hebben verloren, blijven de overige bepalingen (of het resterende deel van desbetreffende bepaling) van de overeenkomst onverkort van kracht.
- 1.11.2 Partijen zullen ten aanzien van bepalingen (of het deel van een bepaling) die nietig zijn, nietig zijn verklaard, vernietigbaar zijn, dan wel hun rechtsgeldigheid op andere wijze hebben verloren, in overleg met elkaar treden teneinde een vervangende regeling te treffen, in dier voege dat partijen ernaar streven dat de strekking van de overeenkomst (of het resterende deel van desbetreffende bepaling) in haar geheel in stand blijft.
- 1.12 Toepasselijk Recht en Geschillenregeling**
- 1.12.1 Op alle door XCESS met Opdrachtgever gesloten overeenkomsten is het Nederlands recht van toepassing, tenzij partijen schriftelijk anders overeengekomen zijn. Partijen verklaren nadrukkelijk dat het Weens Koopverdrag niet van toepassing is.
- 1.12.2 Geschillen tussen partijen, die niet in overleg kunnen worden opgelost, zullen worden opgelost middels arbitrage van de Stichting Geschillenoplossing Organisatie en Automatisering (SGOA), volgens het arbitragereglement van de SGOA. Met wederzijdse goedkeuring van partijen kan eventueel voorafgaand aan de arbitrage getracht worden het geschil op te lossen middels andere door de SGOA aangeboden voorzieningen voor het oplossen van geschillen.
- 1.12.3 Indien de SGOA zich onbevoegd verklaart of indien partijen zulks
- gezamenlijk overeenkomen zullen geschillen worden voorgelegd aan de daartoe bevoegde Nederlandse rechter te Amsterdam.
- 1.12.4 Het voorgaande zal geen belemmering vormen voor partijen voor het treffen van conservatoire rechtsmaatregelen en/of om een procedure in kort geding aanhangig te maken, alvorens zich tot de SGOA te wenden, om zodoende hun bestaande rechten veilig te stellen.
- 2. XCESS PRODUCTEN**
- 2.1 Gebruiksrecht Programmatuur**
- 2.1.1 XCESS verleent Opdrachtgever het niet-exclusieve recht tot het gebruik van de Producten, met daarbij behorende documentatie.
- 2.1.2 Het gebruiksrecht is beperkt tot het uitsluitend voor eigen gebruik aanwenden van de Producten.
- 2.1.3 Het gebruiksrecht voor software Producten is beperkt tot de Objectcode. Rechten op en de Sourcecodes zelf worden niet verstrekt, tenzij uitdrukkelijk schriftelijk anders overeengekomen.
- 2.1.4 Het is Opdrachtgever verboden de Producten op welke wijze dan ook zelf en/of middels derden te kopiëren, dupliceren of te wijzigen, zonder daaraan voorafgaand de schriftelijke toestemming van XCESS te hebben ontvangen.
- 2.1.5 Het is Opdrachtgever toegestaan voor doeleinden van beveiliging één Back-up te maken van de ter beschikking gestelde Producten, indien een Back-up niet ter beschikking wordt gesteld door XCESS.
- 2.1.6 Het gebruiksrecht op de Producten is niet overdraagbaar aan derden (onder derden vallen tevens moeder-, zuster- en/of dochtermaatschappijen van Opdrachtgever).
- 2.1.7 Opdrachtgever is niet bevoegd onder welke titel dan ook of op welke wijze dan ook de Producten ter beschikking te stellen aan derden (onder derden vallen tevens moeder-, zuster- en/of dochtermaatschappijen van Opdrachtgever).
- 2.1.8 Reverse engineering of decompilatie van de Producten door Opdrachtgever is verboden, tenzij expliciet rechtens toegelaten.
- 2.1.9 Het gebruiksrecht gaat in nadat betaling door Opdrachtgever heeft plaatsgevonden en aan de overige op Opdrachtgever rustende verplichtingen zijn voldaan.
- 2.1.10 De omvang van het gebruiksrecht op Derden Producten wordt bepaald door de Algemene Voorwaarden Derden zoals uiteengezet in artikel 4. Voor zover in het voorgaande niet wordt afgeweken van de Algemene Voorwaarden Derden is het voorgaande van overeenkomstige toepassing.
- 2.2 Diensten/Adviezen**
- 2.2.1 Alle Producten die als diensten kunnen worden aangemerkt dan wel een adviserend karakter hebben, zoals doch niet beperkt tot maatwerk (artikel 2.3), Onderhoud en/of Support (artikel 2.5), consultancy & analyse werkzaamheden (artikel 2.6) en projectmanagement (artikel 2.7) zullen uitsluitend naar beste weten en kunnen worden verstrekt.
- 2.2.2 XCESS is niet verantwoordelijk en/of aansprakelijk indien de werkzaamheden die voortvloeien uit de dienstverlening en/of het advies tot gevolg hebben dat een project van Opdrachtgever niet binnen het vastgestelde budget, de vastgestelde tijd en eventuele andere vooraf vastgestelde voorwaarden kan worden volbracht.
- 2.2.3 XCESS zal diensten verrichten en/of adviezen geven op basis van door XCESS aangegeven randvoorwaarden en informatie verkregen van Opdrachtgever zoals vermeld in artikel 1.6. Indien blijkt dat niet alle relevante informatie reeds verkregen was en/of indien zich andersoortige problemen en/of inzichten mochten voordoen, zoals doch niet beperkt tot incompatibiliteitsproblemen (producten die onverenigbaar zijn met elkaar), kan het gegeven advies aan deze nieuwe situatie worden aangepast.
- 2.3 Maatwerk**
- 2.3.1 Alle opdrachten die deels dan wel geheel uit maatwerk bestaan, worden op basis van Fixed Price of Nacalculatie afgerekend.
- 2.3.2 Partijen specificeren schriftelijk welk XCESS Product ontwikkeld wordt en op welke wijze dit geschiedt. XCESS zal de XCESS Productontwikkeling met zorg uitvoeren op basis van de door Opdrachtgever te verstrekken gegevens, met de juistheid, volledigheid en consistentie waarvoor Opdrachtgever instaat.
- 2.3.3 XCESS is gerechtigd, doch niet verplicht, de juistheid, volledigheid en/of consistentie van de aan XCESS ter beschikking gestelde gegevens of specificaties te onderzoeken en bij constatering van eventuele onjuistheden, onvolledigheden of inconsistentie de overeengekomen werkzaamheden op te schorten totdat opdrachtgever de betreffende onvolkomenheden heeft weggenomen.
- 2.3.4 Overschrijdingen van de aan de prijs ten grondslag liggende tarieven tot 10% worden geacht stilzwijgend te zijn geaccepteerd en behoeven niet als zodanig te worden vermeld aan en/of goedgekeurd door Opdrachtgever.

- 2.3.5 Op maatwerk verricht op basis van Fixed Price wordt Garantie verstrekt. Op maatwerk verricht op basis van Nacalculatie wordt geen Garantie verstrekt.
- 2.3.6 Intellectuele eigendomsrechten, industriële eigendomsrechten dan wel overige rechten van maatwerk blijven te allen tijde bij XCESS berusten, zoals omschreven in artikel 7.1.
- 2.4 Meerwerk**
- 2.4.1 Indien XCESS van mening is, dat een door Opdrachtgever aangegeven projectwijziging een meerwerkopdracht is, zal XCESS daarvan melding doen aan Opdrachtgever alvorens tot uitvoering over te gaan. De melding wordt op verzoek van Opdrachtgever gevolgd door een opgave van de prijs en overige condities. Opdrachtgever beslist telkenmale zo spoedig mogelijk over het voorgestelde meerwerk.
- 2.4.2 Opdrachtgever wordt geacht met de uitvoering van meerwerk en de daaraan verbonden kosten te hebben ingestemd wanneer Opdrachtgever de uitvoering van het meerwerk heeft laten plaatsvinden zonder eerst schriftelijk aan te geven meerwerk niet te wensen.
- 2.5 Onderhoud en/of Support**
- 2.5.1 XCESS biedt Opdrachtgever, afhankelijk van het Product, de mogelijkheid om Onderhoud en/of Support af te nemen.
- 2.5.2 Onderhoud en/of Support op de Producten geschiedt op basis van een periodiek Voorschot en tegen nader overeen te komen voorwaarden. Voor zover in de nader overeen te komen voorwaarden niet wordt afgeweken, geldt hetgeen artikel 2.5 bepaalt.
- 2.5.3 Onderhoud omvat het ter beschikking stellen van updates, met inbegrip van documentatie, van de aan Opdrachtgever geleverde Producten die een kwalitatieve (b.v. Fout herstel) dan wel functionele verbetering van het ter beschikking gestelde Product inhouden.
- 2.5.4 Indien Onderhoud een functionele verbetering inhoudt, is XCESS gerechtigd om extra kosten in rekening te brengen ter compensatie van deze functionele verbetering.
- 2.5.5 Support omvat het geven van mondelinge (telefonische) en schriftelijke (e-mail) adviezen met betrekking tot het gebruik en de werking van de Producten.
- 2.5.6 XCESS is gerechtigd de verstrekking van Onderhoud en/of Support te weigeren indien de Producten, dan wel de omgeving waarin voornoemde Producten opereren, door Opdrachtgever in welke vorm of op welke wijze dan ook zijn gewijzigd.
- 2.5.7 Indien Opdrachtgever nieuwe updates weigert te installeren die door XCESS aan Opdrachtgever zijn aangeboden, behoudt XCESS zich het recht voor om de overeenkomst te beëindigen, dan wel de overeenkomst aan deze weigering aan te passen.
- 2.6 Consultancy & Analyse Werkzaamheden**
- 2.6.1 Consultancy & analyse werkzaamheden omvatten het geven van mondelinge en/of schriftelijke (technische) adviezen aan Opdrachtgever.
- 2.6.2 Consultancy wordt alleen verricht op basis van Nacalculatie. Analyse werkzaamheden kunnen zowel op basis van Fixed Price als op basis van Nacalculatie geschieden. Voor het uitvoeren van analyse werkzaamheden wordt schriftelijk gespecificeerd op welke basis dit wordt verricht.
- 2.7 Projectmanagement**
- 2.7.1 Projectmanagement omvat het managen, begeleiden en adviseren van nader te definiëren projecten.
- 2.7.2 Projectmanagement kan zowel op basis van Fixed Price als op basis van Nacalculatie geschieden. Voor het uitvoeren van projectmanagement werkzaamheden wordt schriftelijk gespecificeerd op welke basis dit wordt verricht.
- 2.8 Detachering**
- 2.8.1 Medewerkers van XCESS kunnen op tijdelijke basis werkzaamheden verrichten bij Opdrachtgever dan wel bij cliënten van Opdrachtgever.
- 2.8.2 Detachering door XCESS geschiedt onder toezicht en verantwoordelijkheid van Opdrachtgever dan wel cliënten van Opdrachtgever.
- 2.8.3 XCESS stelt één of meerdere medewerkers ter beschikking tegen het van te voren overeengekomen aantal uren en tarief. Detacheringwerkzaamheden worden naar beste weten en kunnen uitgevoerd. Ten aanzien van detacheringwerkzaamheden geldt geen Garantieverplichting.
- 2.9 Installatie en Implementatie**
- 2.9.1 Uitsluitend indien dat schriftelijk is overeengekomen, zal XCESS de Producten installeren en/of implementeren, dan wel doen installeren en/of implementeren.
- 2.9.2 Alvorens tot installatie en/of implementatie kan worden overgegaan, zorgt Opdrachtgever er op zijn kosten voor dat aan alle door of middels XCESS opgegeven condities is voldaan, teneinde een succesvolle installatie en/of implementatie te bewerkstelligen.
- 2.9.3 Opdrachtgever zal ervoor zorgdragen en is er volledig verantwoordelijk voor dat de vereiste Algemene Voorwaarden Derden verkregen zijn om de installatie rechtmatig te laten plaatsvinden.
- 2.9.4 Indien door toedoen van Opdrachtgever de installatie en/of implementatie niet binnen de overeengekomen tijd heeft kunnen plaatsvinden, betaalt Opdrachtgever alsof de installatie en/of implementatie heeft plaatsgevonden, onverminderd de verplichtingen van XCESS om op een opnieuw vast te stellen tijdstip te installeren en/of te implementeren.
- 2.10 Back-ups**
- 2.10.1 Voor zover als mogelijk is Opdrachtgever zelf verantwoordelijk voor het tijdig maken van Back-ups. XCESS zal de procedures die eventueel nodig zijn voor de beveiliging van data en voor het maken van Back-ups op verzoek aan Opdrachtgever kenbaar maken.
- 2.10.2 Indien het niet mogelijk is voor Opdrachtgever om Back-ups te maken (en het voor XCESS wel mogelijk is om Back-ups te maken) of indien is overeengekomen dat XCESS geheel dan wel deels zal voorzien in het maken van Back-ups zal XCESS Back-ups maken. XCESS is in geen enkel geval aansprakelijk voor deze Back-ups voor wat betreft doch niet beperkt tot het geheel dan wel deels verloren gaan van Back-ups en/of fouten in de Back-ups.
- 2.11 Werkzaamheden**
- 2.11.1 Alle werkzaamheden, Onderhoud, Support dan wel andere diensten, worden in de regel op Werkdagen en onder normale arbeidsomstandigheden uitgevoerd.
- 2.11.2 Werkzaamheden verricht buiten Werkdagen worden aangemerkt als overwerk. Bij overwerk wordt het dan geldende tarief vermeerderd met een toeslag van:
- 25% voor uren gewerkt op maandag t/m vrijdag tussen 18.00 en 22.00;
  - 50% voor uren gewerkt op maandag t/m vrijdag tussen 22.00 en 8.00 en voor uren gewerkt op zaterdagen;
  - 100% voor uren gewerkt op zondagen en feestdagen.
- 2.11.3 Indien is overeengekomen dat werkzaamheden in fasen zullen plaatsvinden, is XCESS gerechtigd de aanvang van de werkzaamheden, die tot een volgende fase behoren, uit te stellen totdat Opdrachtgever de resultaten van de daaraan voorafgaande fase schriftelijk heeft geaccepteerd.
- 2.11.4 Slechts indien dit schriftelijk is overeengekomen, is XCESS gehouden bij de uitvoering van werkzaamheden tijdige en verantwoord gegeven aanwijzingen van Opdrachtgever op te volgen. XCESS is niet verplicht aanwijzingen op te volgen die de inhoud of omvang van de overeengekomen werkzaamheden wijzigen of aanvullen; indien echter dergelijke aanwijzingen worden opgevolgd, worden de desbetreffende werkzaamheden vergoed op basis van Nacalculatie.
- 2.11.5 XCESS is gerechtigd om, zonder toestemming van Opdrachtgever, derden in te schakelen bij de uitvoering van werkzaamheden.
- 3. ASP-SERVICE**
- 3.1 ASP-service Algemeen**
- 3.1.1 De ASP-service geschiedt uitsluitend op een door XCESS goedgekeurde locatie en op de door XCESS goedgekeurde apparatuur.
- 3.1.2 XCESS kan naar eigen inzicht Opdrachtgever de mogelijkheid bieden zelf aanpassingen, uitbreidingen en/of wijzigingen door te voeren in de aangeboden ASP-service. Indien deze mogelijkheid aan Opdrachtgever wordt geboden is Opdrachtgever verantwoordelijk en aansprakelijk voor alle aanpassingen, uitbreidingen en/of wijzigingen en de daaruit voortvloeiende gevolgen.
- 3.1.3 In het kader van de toegang tot en het gebruik van de ASP-service, beschikt Opdrachtgever direct of indirect over apparatuur en programmatuur die voldoet aan de door XCESS vastgestelde en aan Opdrachtgever direct of indirect medegedeelde normen en/of eisen. Opdrachtgever dient tevens te blijven voldoen aan de in dit lid gestelde voorwaarden. Indien en voor zolang apparatuur en/of programmatuur hieraan niet voldoen, wordt de op XCESS rustende verplichting tot verschaffen van toegang tot de ASP-service en het gebruik ervan door XCESS opgeschort.
- 3.1.4 Opdrachtgever stelt XCESS in de gelegenheid te controleren of de in artikel 3.1.3 van dit artikel bedoelde normen en/of eisen in acht worden genomen.
- 3.1.5 Indien Opdrachtgever na de in artikel 3.1.4 bedoelde controle alsnog de in artikel 3.1.3 bedoelde normen en/of eisen niet in acht neemt, heeft XCESS het recht de overeenkomst geheel of gedeeltelijk te beëindigen of te ontbinden zonder voorafgaande schriftelijke ingebrekestelling en/of rechterlijke tussenkomst.

- 3.1.6 Opdrachtgever is verplicht aanwijzingen van XCESS omtrent de ASP-service op te volgen.
- 3.1.7 XCESS is gerechtigd om logfiles en dergelijke in te zien met als doel het gebruik van de ASP-service te analyseren. De resultaten van een dergelijke analyse zullen niet aan derden (onder derden vallen niet de aan XCESS verbonden moeder- en/of dochtermaatschappijen) ter beschikking worden gesteld. Dit geldt niet voor cijfers en data aangaande het gebruik van de ASP-service die niet direct herleidbaar zijn tot het gebruik van Opdrachtgever.
- 3.1.8 Indien Opdrachtgever een storing constateert, dient dit onmiddellijk te worden gemeld bij XCESS. Na melding van een storing door Opdrachtgever zal XCESS die maatregelen nemen die leiden c.q. mogelijkwerwijs kunnen leiden tot herstel.
- 3.1.9 De kosten voor het opheffen van de storing komen voor rekening van Opdrachtgever indien blijkt dat de oorzaak van de storing het gevolg is van zijn onoordeelkundig gebruik dan wel te wijten is aan zijn handelen of nalaten in strijd met de overeenkomst.
- 3.1.10 XCESS stelt Opdrachtgever van tevoren op de hoogte van voorgenomen Onderhoud voor wat betreft de ASP-service, indien dit Onderhoud leidt tot problemen met betrekking tot het verkrijgen van toegang tot de ASP-service dan wel het niet-beschikbaar zijn van de ASP-service. In dat geval zal Onderhoud plaatsvinden van 00.00 tot 06.00 uur (CET). Overig Onderhoud zal plaatsvinden gedurende Werkdagen.
- 3.2 Verplichtingen XCESS ASP-service**
- 3.2.1 XCESS draagt zorg voor de ter beschikking stelling van de ASP-service. XCESS zal, naar beste vermogen en voor zover beïnvloedbaar door XCESS, streven naar een beschikbaarheidspercentage van:
- a) 98% van maandag t/m vrijdag tussen 06.00 en 24.00 uur (CET);
  - b) 70% van maandag t/m vrijdag tussen 24.00 en 06.00 uur (CET);
  - c) 70% van zaterdag t/m zondag tussen 00.00 en 24.00 uur (CET).
- 3.2.2 Het in artikel 3.2.1 genoemde percentage wordt gemeten over een kalenderjaar. De tijd voor Onderhoud is hierin niet begrepen.
- 3.2.3 XCESS garandeert onder andere niet dat de telefoonlijnen, het Internet en/of andere netwerken optimaal gebruik en toegang bieden, wanneer XCESS van het gebruik en/of de ter beschikking stelling van deze verbindingen afhankelijk is van derde telecommunicatieleveranciers.
- 3.2.4 XCESS heeft geen verplichtingen ten aanzien van de beschikbaarheid, betrouwbaarheid dan wel andere performance-eisen ten aanzien van telefoonlijnen, het Internet en/of andere netwerken en de daaruit voortvloeiende voorzieningen.
- 3.2.5 XCESS zal er naar streven alle nuttige en nodige maatregelen te treffen om de goede werking en de continuïteit van de ASP-service te verzekeren. XCESS maakt gebruik van de in de markt meest recente en in de markt meest gangbare virusprotectie-programma's.
- 3.2.6 XCESS zal streven naar een naar de stand der techniek voldoende fysieke en logische beveiliging tegen onrechtmatige toegang door derden tot de door XCESS gebruikte computerapparatuur en computerprogramma's en/of opgeslagen Procestdata in het kader van de in de overeenkomst overeengekomen voorziening(en).
- 3.3 Browser**
- 3.3.1 De ASP-service is toegankelijk voor Opdrachtgever middels een browser. De ASP-service is geoptimaliseerd voor de door XCESS aangegeven browsers. De browsers waarvoor de ASP-service bij het totstandkomen van de overeenkomst is geoptimaliseerd zullen, door XCESS nader kenbaar worden gemaakt.
- 3.3.2 XCESS is niet verplicht de toegang tot de ASP-service middels de in artikel 3.3.1 bedoelde browsers optimaal te houden. XCESS is gerechtigd, zonder tot enige vorm van (schade)vergoeding gehouden te zijn, wijzigingen aan te brengen in de ASP-service die invloed kunnen hebben op de door Opdrachtgever gehanteerde en/of door XCESS geadviseerde browsers.
- 3.3.3 Indien een geval als beschreven in artikel 3.3.2 zich mocht voordoen dan zal XCESS zich naar redelijkheid inspannen om Opdrachtgever in staat te stellen de overgang te maken naar een andere browser. Hierbij opkomende kosten aan de zijde van Opdrachtgever zijn voor zijn eigen rekening.
- 3.4 Gebruik Van Identificatiegegevens**
- 3.4.1 XCESS zal Identificatiegegevens uitsluitend aan Opdrachtgever ter beschikking stellen voor gebruik van Producten. Opdrachtgever zal zorgvuldig omgaan met deze Identificatiegegevens. Opdrachtgever zal bij verlies, diefstal en/of andere vormen van onrechtmatig gebruik XCESS hiervan in kennis stellen, zodat partijen passende maatregelen kunnen nemen.
- 3.4.2 Opdrachtgever draagt alle verantwoordelijkheid, aansprakelijkheid en kosten veroorzaakt door het gebruik van de Identificatiegegevens, gebruikt en/of verspreid door Opdrachtgever. In geen geval is XCESS aansprakelijk voor het misbruik en/of onrechtmatig gebruik van de Identificatiegegevens.
- 3.4.3 Indien redelijkerwijs kan worden vermoed dat misbruik of onrechtmatig gebruik is gemaakt van de Identificatiegegevens van Opdrachtgever, kan XCESS Opdrachtgever aanwijzingen geven, die uitgevoerd dienen te worden.
- 3.4.4 Indien is vastgesteld dat misbruik is gemaakt van de Identificatiegegevens dan wel dat Opdrachtgever geen gehoor heeft gegeven aan de aanwijzingen als bedoeld in artikel 3.4.3, is Opdrachtgever direct in verzuim.
- 3.5 Wijzigingen in de ASP-service**
- 3.5.1 XCESS is gerechtigd na schriftelijke aankondiging met inachtneming van een redelijke termijn en zonder enige vergoeding aan Opdrachtgever verschuldigd te zijn, tot het aanbrengen van toevoegingen en/of wijzigingen in de ASP-service voor wat betreft doch niet beperkt tot:
- a) toegangsprocedures, zoals:
    - procedures betrekking hebbende op operationele regels;
    - beveiligingseisen.
  - b) het wijzigen van een derde provider/toeleverancier, locatie, hardware, programmatuur en overige faciliteiten van belang voor het ter beschikking stellen van de ASP-service.
- 3.5.2 Indien de wijzigingen een aantoonbare en dermate grote negatieve verandering tot gevolg hebben op de werkwijze van Opdrachtgever's onderneming en/of de functionaliteit van de ASP-service mag Opdrachtgever, na eerst daartoe de achteruitgang op schrift te hebben aangetoond, XCESS schriftelijk verzoeken tot het aanbieden van een alternatief. Indien XCESS dan geen redelijk alternatief biedt, heeft Opdrachtgever het recht het gebruik van de ASP-service te beëindigen, zonder dat XCESS tot enige schadevergoeding ter zake dan wel restitutie van reeds betaalde gelden is gehouden.
- 3.6 Dataverkeer van Opdrachtgever**
- 3.6.1 XCESS heeft geen controle over en/of inzicht in de inhoud van het dataverkeer van en/of naar Opdrachtgever. XCESS treedt slechts op als een doorgeefluik. XCESS geeft geen garanties ten aanzien van de inhoud van data voor wat onder meer betreft betrouwbaarheid en volledigheid.
- 3.6.2 Opdrachtgever is verantwoordelijk voor de inhoud van dataverkeer afkomstig van Opdrachtgever. Voor zover van toepassing geldt de gedragscode, zoals uiteengezet in artikel 3.9, voor Opdrachtgever en zijn gebruikers.
- 3.6.3 Opdrachtgever vrijwaart en houdt XCESS schadeloos voor iedere vorm van claim, aanklacht of geding van een derde in verband met (de inhoud van) het dataverkeer of de informatie afkomstig van Opdrachtgever.
- 3.6.4 In afwijking van hetgeen is bepaald in artikel 7, blijft Procestdata de (intellectuele) eigendom van Opdrachtgever. Opdrachtgever verleent aan XCESS, om niet, het eeuwigdurende gebruiksrecht en bewerkingsrecht van Procestdata. Procestdata kan alleen aan derden ter beschikking worden gesteld wanneer deze niet direct herleidbaar is tot Opdrachtgever.
- 3.6.5 Procestdata wordt in beginsel zolang de overeenkomst voortduurt bewaard voor een periode van maximaal 3 (drie) jaar. Na het einde van de overeenkomst is XCESS niet gehouden tot het bewaren van Procestdata.
- 3.6.6 XCESS zal medewerking verlenen aan het overzetten van Procestdata en/of overige data naar een andere applicatie indien verzocht door Opdrachtgever. XCESS garandeert nimmer dat de aanwezige Procestdata en/of overige data gedurende de overeenkomst en/of na het einde van de overeenkomst kunnen worden overgezet naar een andere applicatie. Opdrachtgever is volledig verantwoordelijk voor de volledigheid en juistheid van Procestdata en/of overige data vanaf het moment van het inlezen van Procestdata en/of overige data in een andere applicatie.
- 3.6.7 Alle kosten verbonden aan het overzetten van Procestdata en/of overige data op verzoek van Opdrachtgever naar een andere applicatie zijn volledig voor rekening van Opdrachtgever.
- 3.7 Verplichtingen Opdrachtgever ASP-service**
- 3.7.1 Indien de ASP-service onder meer het hosten van een website van Opdrachtgever en/of ten behoeve van Opdrachtgever betreft, dient Opdrachtgever te beschikken over een domeinnaam, uitgegeven en geregistreerd door een daartoe bevoegde instelling, overeenkomstig de door desbetreffende instelling gehanteerde Algemene Voorwaarden Derden. Opdrachtgever vrijwaart en houdt XCESS schadeloos voor iedere vorm van claim, aanklacht of geding in verband met (het gebruik van) de domeinnaam namens of door Opdrachtgever.
- 3.7.2 Indien middels de ASP-service persoonsgegevens en/of overige gegevens/data worden getransporteerd dan wel commerciële en/of overige activiteiten worden ontplooid middels de ASP-service,

- vrijwaart Oprachtgever XCESS van alle aansprakelijkheid, kosten of schade als gevolg van claims van derden in geval deze persoonsgegevens en/of overige gegevens/data worden geëxporteerd dan wel commerciële en/of overige activiteiten worden ontplooid in strijd met de relevante (privacy)wetgeving en/of andere regelgeving ter zake.
- 3.7.3 Oprachtgever zal XCESS onverwijld schriftelijk informeren omtrent wijzigingen die relevant zijn voor de goede uitvoering van de ASP-service.
- 3.7.4 Oprachtgever zal zich houden aan aanwijzingen van XCESS omtrent Fair Use. Indien Oprachtgever de door XCESS gegeven aanwijzingen niet navolgt is XCESS bevoegd om met technische middelen de door Oprachtgever veroorzaakte belasting te verminderen of bij aanhoudende overmatige belasting de ter beschikking stelling van de ASP-service aan Oprachtgever stop te zetten. XCESS zal nimmer aansprakelijk zijn voor schade van welke aard dan ook die door Oprachtgever of derden wordt geleden als gevolg van de door XCESS getroffen maatregelen.
- 3.8 Persoonsgegevens**
- 3.8.1 Oprachtgever is zelf verantwoordelijk voor de bescherming van (persoons)gegevens die worden verzonden dan wel bewerkt en/of verwerkt door de apparatuur en/of programmatuur van XCESS ten behoeve van Oprachtgever.
- 3.8.2 Oprachtgever vrijwaart XCESS van alle claims wegens inbreuk op de persoonlijke levenssfeer.
- 3.8.3 Voorzover Oprachtgever daartoe gerechtigd is, stemt Oprachtgever uitdrukkelijk in met het opnemen van (persoons)gegevens van gebruikers in de persoonsregistratie van XCESS voor doeleinden van administratie en beheer. Deze persoonsregistratie bevat ondermeer Identificatiegegevens en Processdata en is slechts toegankelijk voor XCESS. Deze gegevens worden niet aan derden verstrekt, behoudens in de gevallen wanneer XCESS hiertoe krachtens de wet of een rechterlijke uitspraak verplicht is.
- 3.8.4 Met uitzondering van hetgeen in artikel 3.8.1 gesteld, is XCESS verantwoordelijk voor de bescherming van persoonsgegevens waarvan het gebruik door XCESS noodzakelijk is voor het correct uitvoeren van de overeenkomst en zij zal Oprachtgever vrijwaren van aansprakelijkheid in het geval dat Oprachtgever in rechte wordt aangesproken door een persoon op grond van een inbreuk op de persoonlijke levenssfeer als gevolg van een handelen of nalaten van XCESS.
- 3.9 Gedragscode**
- 3.9.1 Er dient op verantwoorde wijze gebruik te worden gemaakt van de ASP-service en/of de overige aangeboden faciliteiten. Het is verboden de ASP-service en/of de overige aangeboden faciliteiten op dergelijke wijze te gebruiken waardoor zich:
- a) beschadigingen kunnen voordoen in de systemen van XCESS en/of derden;
  - b) verstoringen in het gebruik kunnen voordoen.
- 3.9.2 Oprachtgever zal ervoor zorgdragen dat dergelijke beschadigingen en/of verstoringen niet het gevolg zijn van misconfiguratie aan zijn zijde.
- 3.9.3 Het is verboden om de ASP-service en/of overige aangeboden faciliteiten voor illegale praktijken te benutten en/of in strijd met de overeenkomst. Hieronder vallen onder andere de volgende handelingen en gedragingen:
- a) het inbreuk maken op de rechten van derden of het mogelijk maken inbreuk te plegen op de rechten van derden, zoals doch niet beperkt tot intellectuele eigendomsrechten en privacy-rechten;
  - b) het niet voldoen aan de geldende wetgeving en/of overige regelgeving ter zake;
  - c) spamming (het ongevraagd verspreiden (of thans voor derden mogelijk te maken) van reclameboodschappen en overige mededelingen);
  - d) het bewaren/verspreiden van (kinder)pornografie;
  - e) seksuele intimidatie, discriminatie en/of het op andere wijze lastig vallen van personen;
  - f) verspreiding dan wel voor derden beschikbaar te stellen van obscene-, beledigend- en kwellend materiaal en/of ander materiaal van dergelijke aard;
  - g) dreigementen;
  - h) opslag en verspreiding van virussen, worms en/of overige destructieve activiteiten;
  - i) het zonder toestemming binnendringen (hacken) van accounts, systemen en/of netwerken van derden en/of XCESS

en/of het verrichten en/of nalaten van enige andere handeling die hacken mogelijk maakt.

- 3.9.4 XCESS behoudt zich het recht voor, naar zijn eigen oordeel, indien daartoe genoodzaakt krachtens de wet of rechterlijke uitspraak en/of indien een derde XCESS erop wijst en/of het vermoeden daartoe bestaat dat middels de ASP-service inbreuk wordt gemaakt op rechten van een derde, in strijd wordt gehandeld met hetgeen in de Algemene Voorwaarden XCESS en/of de overeenkomst bepaald en de daaruit voortvloeiende verplichtingen ter zake niet, niet behoorlijk of niet volledig worden nagekomen, het gebruik van de ASP-service en/of de overige aangeboden faciliteiten buiten gebruik te stellen, de desbetreffende informatie te verwijderen en/of zijn verplichtingen op te schorten, dit totdat aan de verplichtingen voldaan zijn.
- 3.9.5 XCESS en/of derden partijen zullen nimmer aansprakelijk zijn voor door Oprachtgever en/of derden geleden schade van welke aard dan ook als gevolg van de op basis van artikel 3.9.4 door en/of ten behoeve van XCESS genomen maatregelen. De verplichtingen tot betaling van de overeengekomen bedragen blijven gedurende de onder artikel 3.9.4 door en/of ten behoeve van XCESS genomen maatregelen onverkort van toepassing.
- 3.9.6 Indien de ernst van het handelen en/of niet handelen van Oprachtgever dit rechtvaardigt en/of deze worden voortgezet ondanks de maatregelen van en/of ten behoeve van XCESS, zoals uiteengezet in artikel 3.9.4, heeft XCESS overeenkomstig artikel 1.5.4 het recht de overeenkomst te ontbinden, zonder dat XCESS tot enige schadevergoeding ter zake dan wel tot restitutie van reeds betaalde gelden is gehouden.
- 4. DERDEN PRODUCTEN**
- 4.1 Derden Producten**
- 4.1.1 XCESS is gerechtigd Derden Producten te verstrekken dan wel Derden Producten te betrekken bij het vervullen van zijn verplichtingen voortvloeiende uit de overeenkomst. XCESS is niet verantwoordelijk voor Derden Producten, tenzij schriftelijk anders overeengekomen.
- 4.1.2 Indien XCESS Derden Producten levert aan Oprachtgever, dan zijn naast deze Algemene Voorwaarden XCESS tevens de Algemene Voorwaarden Derden van toepassing op de overeenkomst.
- 4.1.3 XCESS levert rechten op Derden Producten onder de voorwaarden als omschreven in de Algemene Voorwaarden Derden.
- 4.1.4 Er vindt door XCESS geen Onderhoud, Support dan wel andere diensten plaats met betrekking tot Derden Producten, tenzij schriftelijk anders overeengekomen.
- 4.2 Algemene Voorwaarden Derden**
- 4.2.1 Algemene Voorwaarden Derden die in deze Algemene Voorwaarden XCESS van toepassing worden verklaard, worden, indien beschikbaar bij XCESS, uitsluitend op verzoek toegezonden. De Algemene Voorwaarden Derden worden in hetzelfde formaat en dezelfde taal ter beschikking gesteld zoals XCESS deze heeft ontvangen.
- 4.2.2 De Algemene Voorwaarden XCESS treden in rangorde boven de Algemene Voorwaarden Derden tenzij anders aangegeven. Bij strijd tussen de Algemene Voorwaarden XCESS en de Algemene Voorwaarden Derden, kan XCESS de desbetreffende strijdige bepalingen in de Algemene Voorwaarden Derden buiten toepassing verklaren dan wel van toepassing verklaren.
- 5. AFLEVERING**
- 5.1 (Leverings)termijn**
- 5.1.1 Alle door XCESS eventueel genoemde en voor XCESS geldende (leverings)termijnen zijn naar beste weten vastgesteld op grond van de gegevens die aan XCESS bekend zijn gemaakt en worden zoveel mogelijk in acht genomen.
- 5.1.2 (Leverings)termijnen worden derhalve niet beschouwd als fatale termijnen waarbinnen afgeleverd dient te worden, maar als termijnen waarbinnen XCESS naar zijn beste inspanningen zal streven hetgeen overeengekomen is af te leveren. Indien de mogelijkheid bestaat dat enige termijn overschreden gaat worden, treden XCESS en Oprachtgever zo spoedig mogelijk in overleg over een nieuwe termijn.
- 5.1.3 De overschrijding van een eventueel geldende (leverings)termijn door XCESS behelst nimmer een toerekenbare tekortkoming van XCESS. XCESS aanvaardt onder geen enkele omstandigheid aansprakelijkheid indien een (leverings)termijn overschreden mocht worden.
- 5.2 Voorbehoud**
- 5.2.1 XCESS verbindt zich pas tot uitvoering van de tussen XCESS en Oprachtgever gesloten overeenkomst, nadat een getekend exemplaar van de door XCESS opgestelde overeenkomst is ontvangen door XCESS en/of indien alle verschuldigde vergoedingen tijdig en volledig zijn betaald. Indien XCESS met de uitvoering van de overeenkomst aanvangt voor ontvangst van een getekend exemplaar van de overeenkomst en/of alle

- verschuldigde vergoedingen tijdig en volledig zijn betaald, behoudt XCESS zich het recht voor om de uitvoering van de overeenkomst op te schorten totdat een getekend exemplaar van de overeenkomst is ontvangen en/of alle verschuldigde vergoedingen tijdig en volledig zijn betaald.
- 5.2.2 Rechten, zoals doch niet beperkt tot de overdracht van Producten, worden aan Opdrachtgever verleend onder de opschortende voorwaarde dat Opdrachtgever de overeengekomen vergoedingen tijdig en volledig betaalt. Indien verzuim van betaling plaatsvindt, dient Opdrachtgever op eigen kosten de Producten binnen een week, na opdracht daartoe van XCESS, terug te leveren aan XCESS. Alle andere rechtsmiddelen blijven van toepassing.
- 5.2.3 Indien Opdrachtgever, uit door XCESS afgeleverde Producten, een nieuw product vormt doet Opdrachtgever het vormen van het nieuwe product voor XCESS en houdt Opdrachtgever het nieuwe product voor XCESS totdat Opdrachtgever alle uit hoofde van de overeenkomst verschuldigde bedragen tijdig en volledig heeft betaald. XCESS behoudt tot het moment van tijdige en volledige betaling door Opdrachtgever alle rechten als eigenaar van het nieuwe product.
- 5.3 Risico**
- 5.3.1 Het Product is voor risico van Opdrachtgever van de aflevering af, zelfs als de eigendom of het gebruiksrecht nog niet overgedragen is. Derhalve blijft Opdrachtgever de (koop)prijs verschuldigd, ongeacht tenietgaan of achteruitgang van het Product door een oorzaak die niet aan XCESS kan worden toegerekend.
- 5.3.2 Hetzelfde geldt vanaf het moment, waarop Opdrachtgever in verzuim is met het verrichten van een handeling waarmee Opdrachtgever aan de aflevering moet meewerken.
- 5.4 Aflevering en Installatie**
- 5.4.1 XCESS zal de Producten aan Opdrachtgever conform de door XCESS schriftelijk vastgelegde specificaties afleveren.
- 5.4.2 Aflevering van Producten geschiedt door de terbeschikkingstelling van de Producten aan Opdrachtgever ter plaatse van het magazijn van XCESS. De kosten van transport en eventuele verzekeringen zijn voor rekening van Opdrachtgever. De keuze van de wijze van transport wordt door XCESS bepaald en verzekering van de te vervoeren Producten geschiedt niet door XCESS, tenzij schriftelijk anders overeengekomen.
- 5.4.3 Levering, door of middels XCESS, van diensten geschiedt op de plaats(en) en op de tijdstippen waarop de diensten worden verricht.
- 5.4.4 In de gevallen buiten artikel 5.4.2 en 5.4.3 geschiedt levering van Producten:
- a) bij de installatie indien deze niet door XCESS wordt uitgevoerd, dan wel
- b) indien XCESS de installatie heeft voltooid: op de laatste dag van de installatieperiode.
- 5.5 Fouten**
- 5.5.1 Onder Fout(en) wordt verstaan het niet voldoen aan de door XCESS schriftelijk vastgestelde functionele specificaties en, ingeval van het ontwikkelen van maatwerk XCESS Producten, aan de uitdrukkelijk schriftelijk overeengekomen functionele specificaties. Van een Fout is alleen sprake indien deze kan worden aangetoond en kan worden gereproduceerd binnen de garantieperiode. Opdrachtgever is gehouden van mogelijke Fouten onverwijld melding aan XCESS te maken.
- 5.5.2 Ieder recht op herstel van Fouten vervalt indien de verstrekte Producten door Opdrachtgever in welke vorm of op welke wijze dan ook zijn gewijzigd.
- 5.5.3 Herstel van Fouten vindt plaats op een door XCESS aangewezen locatie. XCESS is gerechtigd om tijdelijke oplossingen, noodoplossingen, omwegen en/of overige probleembepalende maatregelen te implementeren.
- 5.6 Wijziging Prestatie**
- 5.6.1 XCESS mag, in plaats van de door Opdrachtgever bestelde Producten andere Producten afleveren, mits de werking en capaciteit niet wezenlijk afwijken van het oorspronkelijk bestelde.
- 5.6.2 Indien de overeenkomst is aangegaan met het oog op uitvoering door een bepaalde persoon, zal XCESS steeds gerechtigd zijn deze persoon te vervangen door één of meer andere personen met dezelfde kwalificaties.
- 5.7 Garantie**
- 5.7.1 Gedurende een periode van 6 (zes) maanden (Garantieperiode), ingaande op het moment van levering (indien dit moment onduidelijk is, geldt de datum waarop de overeenkomst is aangegaan), zal XCESS er naar streven Fouten zoals omschreven in artikel 5.5 naar beste weten en kunnen te herstellen, mits Opdrachtgever XCESS door middel van een schriftelijk en gedetailleerd rapport over de Fouten informeert binnen de Garantieperiode. Naar eigen inzicht is XCESS gerechtigd op zijn kosten de Producten te repareren, wijzigen of te vervangen.
- 5.7.2 XCESS is gerechtigd de gebruikelijke prijzen en kosten in rekening te brengen voor reparatie, wijzigingen of vervanging van de Producten indien Fouten kunnen worden aangemerkt als fouten in algemene zin van Opdrachtgever als gevolg van onzorgvuldig of ondeskundig gebruik dan wel andere oorzaken die niet aan XCESS te wijten zijn of indien Opdrachtgever de Fout redelijkerwijs had kunnen ontdekken bij levering.
- 5.7.3 Onder Garantie valt niet het reconstrueren en/of herstellen van beschadigde of zoekgeraakte bestanden en/of gegevens. XCESS garandeert niet dat de Producten zullen functioneren zonder onderbrekingen of Fouten, geschikt zijn voor elk door Opdrachtgever voorgenomen gebruik en/of zullen leiden tot het door Opdrachtgever gewenste resultaat gedurende de Garantieperiode en daarna. Elk recht op Garantie vervalt indien Opdrachtgever de Producten wijzigt dan wel doet wijzigen zonder schriftelijke toestemming van XCESS, zoals vereist in artikel 2.1.4
- 5.7.4 Na afloop van de Garantieperiode zal XCESS niet gehouden zijn Fouten te herstellen, Producten te wijzigen en/of te vervangen, tenzij anders overeengekomen.
- 5.7.5 De op Derden Producten gegeven Garantie is in ieder geval beperkt tot de door de leveranciers van Derden Producten gehanteerde Algemene Voorwaarden Derden, zoals vermeld in artikel 4.
- 6. PRIJZEN, FACTURATIE EN BETALINGEN**
- 6.1 Prijzen**
- 6.1.1 Alle prijzen zijn exclusief BTW en exclusief eventuele andere heffingen die door de overheid worden opgelegd. De verschuldigde bedragen worden inclusief BTW en inclusief eventuele heffingen vanwege de overheid in rekening gebracht, tegen de dan geldende uur, dag en/of overige tarieven.
- 6.1.2 Het verschuldigde bedrag in artikel 6.1.1 kan verhoogd worden met eventuele orderkosten, verzendkosten en kosten van derden.
- 6.1.3 Verhoging kan eveneens geschieden op werkzaamheden die buiten Nederland zullen plaatsvinden. In dit geval worden uurlonen, reis- en wachttijdvergoedingen, reiskosten en/of kilometervergoedingen, hotelkosten en eventuele andere aan dergelijke werkzaamheden verbonden kosten in rekening gebracht.
- 6.2 Fixed Price**
- 6.2.1 Bij een Fixed Price afspraak worden de werkzaamheden tegen een van tevoren overeengekomen bedrag verricht.
- 6.2.2 Tenzij XCESS een beroep kan doen op artikel 1.6.4 worden meeruren niet in rekening gebracht.
- 6.3 Nacalculatie**
- 6.3.1 Indien afrekening op basis van Nacalculatie plaatsvindt, betekent dit dat, alvorens XCESS aanvangt met de overeengekomen werkzaamheden, een globale inschatting kan worden gemaakt van de te verwachten kosten. Na afloop van de te verrichten werkzaamheden worden alle daadwerkelijk gemaakte kosten, die verband houden met de werkzaamheden, in rekening gebracht. Opdrachtgever is zich er derhalve van bewust dat de mogelijkheid bestaat dat de eerder vastgestelde inschatting lager kan zijn dan de daadwerkelijk gemaakte kosten. Indien vooraf geen Fixed Price tarief is afgesproken worden werkzaamheden verricht op basis van Nacalculatie.
- 6.3.2 Voor alle werkzaamheden verricht op basis van Nacalculatie wordt een minimaal aantal uren in rekening gebracht. Voor elke onafgebroken periode waarin XCESS voor 4 (vier) uur of minder werkzaamheden verricht brengt XCESS minimaal 5 (vijf) uur in rekening. Voor elke onafgebroken periode waarin XCESS voor meer dan 4 (vier) uur werkzaamheden verricht, brengt XCESS minimaal 8 (acht) uur en het aantal uren dat 8 (acht) uur overschrijdt in rekening. Van een onafgebroken periode is sprake, Indien de tijd waarin geen werkzaamheden worden verricht, tussen de ene periode en de volgende periode waarin wel werkzaamheden worden verricht, niet meer dan 1 (één) uur bedraagt.
- 6.4 Prijswijzigingen**
- 6.4.1 De tussen XCESS en Opdrachtgever overeengekomen prijzen zijn onder meer gebaseerd op de kosten van salarissen, sociale lasten, materialen, en reis- en verblijfkosten etc., alsmede de wisselkoers tussen de gehanteerde valuta, zoals deze geldt op het moment van het sluiten van de overeenkomst. XCESS is gerechtigd in geval van wijziging van een of meer kostenposten en wijziging van de wisselkoers, de prijzen aan deze wijziging(en) aan te passen.
- 6.4.2 XCESS zal Opdrachtgever de mogelijkheid bieden om kennis te nemen van eventuele prijswijzigingen. Indien Opdrachtgever niet instemt met een prijswijziging is Opdrachtgever slechts gerechtigd de overeenkomst te beëindigen met ingang van de datum dat de prijswijziging van kracht zal zijn, indien de totale prijsverhoging gedurende 1 (één) jaar het door het CBS gepubliceerde inflatiecijfer van het actuele jaar (dan wel het voorafgaande jaar voor prijsverhogingen aangekondigd voor het volgende jaar) met meer dan 5% overschrijdt.

## 6.5 Facturatie, Voorschot en Betalingstermijn

- 6.5.1 XCESS brengt de door Opdrachtgever verschuldigde bedragen maandelijks deugdelijk gespecificeerd aan Opdrachtgever in rekening.
- 6.5.2 XCESS is gerechtigd een Voorschot in rekening te brengen. Indien volledige betaling van het Voorschot uitblijft, is XCESS gerechtigd, onverminderd zijn overige rechten, de verdere uitvoering van de overeenkomst onmiddellijk op te schorten en is al hetgeen Opdrachtgever aan XCESS uit welke hoofde ook verschuldigd is, direct opeisbaar.
- 6.5.3 Voor geleverde hardware Producten en Derden Producten dient een Voorschot van 100% te worden voldaan na het aangaan van de overeenkomst en/of het plaatsen van de bestelling.
- 6.5.4 De vergoeding voor Onderhoud, Support en eventuele andere jaarlijkse of periodieke vergoedingen zijn bij vooruitbetaling verschuldigd op het moment van totstandkoming van de overeenkomst tussen partijen, en wordt verder voorafgaand aan elk nieuw jaar of andere periode dat de overeenkomst tussen partijen voortduurt deugdelijk gespecificeerd aan Opdrachtgever in rekening gebracht.
- 6.5.5 Voor maatwerk Fixed Price projecten onder de Euro 5.000,- (vijfduizend) dient een Voorschot van 100% te worden voldaan na het aangaan van de overeenkomst.  
Voor projecten boven de Euro 5.000,- (vijfduizend) gelden de volgende betalingstermijnen:
- Eerste termijn, 30% van het verschuldigde bedrag dient als Voorschot te worden voldaan.
  - Tweede termijn, 60% van het verschuldigde bedrag dient maandelijks in gelijke delen te worden voldaan tussen het moment van aangaan van de overeenkomst en de verwachte levering van het overeengekomen Product.
  - Derde termijn, 10% dan wel het restant van het verschuldigde bedrag dient direct na de levering te worden voldaan.
- 6.5.6 Opdrachtgever zal verschuldigde bedragen binnen 30 dagen na factuurdatum betalen zonder tot enige aftrek, schuldvergelijking of verrekening gerechtigd te zijn dan rechtens toegelaten.
- 6.5.7 Wanneer Opdrachtgever tekortschiet in de nakoming van enige betalingsverplichting is Opdrachtgever in gebreke zonder dat daartoe enige nadere sommatie of ingebrekestelling is vereist. Opdrachtgever is aan XCESS verschuldigd de kosten, zowel in als buiten rechte, met betrekking tot de invordering van al datgene wat Opdrachtgever aan XCESS verschuldigd is. Buitengerechtigde incassokosten bedragen 15% van het verschuldigde bedrag met een minimum van Euro 500,- (vijfhonderd). In ieder geval wordt over het door Opdrachtgever verschuldigde bedrag vanaf de datum waarop Opdrachtgever in gebreke is maandelijks een rente, met een percentage dat gelijk is aan de wettelijke rente, in rekening gebracht.
- 6.5.8 XCESS heeft het recht zijn werkzaamheden en overige verplichtingen op te schorten, totdat algehele betaling heeft plaatsgevonden, onverminderd de gehoudenheid van Opdrachtgever om aan zijn verplichtingen te voldoen.
- 6.5.9 Indien XCESS niet in staat is te leveren als gevolg van een verzuim aan de zijde van Opdrachtgever is XCESS gerechtigd maandelijks een 1,5% rentevergoeding in rekening te brengen over het verschuldigde bedrag.
- 6.5.10 Bovenstaande bepalingen laten overige XCESS toekomstige rechten op grond van tekortkoming in de nakoming door Opdrachtgever onverlet.

## 7. INTELLECTUELE EIGENDOMSRECHTEN

### 7.1 Rechten van XCESS en Opdrachtgever

- 7.1.1 XCESS heeft het exclusieve recht de XCESS Producten verder te ontwikkelen en het gebruik daarvan middels licenties aan derden ter beschikking te stellen.
- 7.1.2 Tenzij er sprake is van Derden Producten, blijven voor elke opdracht door XCESS uitgevoerd waar en wanneer dan ook, ongeacht of er sprake is van de aflevering van een bestaand Product dan wel een nog te ontwikkelen Product, alle daaruit voortvloeiende intellectuele eigendomsrechten, industriële eigendomsrechten en andere rechten bij XCESS berusten.
- 7.1.3 Opdrachtgever erkent dat alle huidige en toekomstige intellectuele eigendomsrechten, industriële eigendomsrechten, andere rechten en de registratie en/of aanvraag van voornoemde rechten en/of gelijksoortige rechten voor de gehele termijn en eventuele verlengingen dan wel vernieuwingen daartoe nu of in de toekomst voor altijd wereldwijd aan XCESS toekomen dan wel zullen worden overgedragen.
- 7.1.4 Het is Opdrachtgever niet toegestaan enige aanduiding omtrent intellectuele eigendomsrechten, industriële eigendomsrechten, andere rechten, merken en handelsnamen uit de Producten te verwijderen of te wijzigen, dan wel door een derde dergelijke handelingen te laten verrichten.

- 7.1.5 De intellectuele eigendomsrechten, industriële eigendomsrechten en andere rechten van een Product, dan wel een gedeelte daarvan, kunnen slechts middels schriftelijke akte overgedragen worden aan Opdrachtgever indien XCESS deze rechten heeft.
- 7.1.6 Indien XCESS, Opdrachtgever dan wel derden functionele verbeteringen dan wel andere wijzigingen in de Producten aanbrengen, blijven de op de verbeterde dan wel gewijzigde Producten rustende intellectuele eigendomsrechten, industriële eigendomsrechten en andere rechten in casu ongewijzigd bij XCESS berusten dan wel de derde rechthebbende. Indien voornoemde rechten niet bij XCESS dan wel een derde rechthebbende berusten, zal Opdrachtgever kosteloos zorg dragen voor de overdracht van voornoemde rechten aan XCESS dan wel de derde rechthebbende.
- 7.1.7 XCESS behoudt zich alle intellectuele eigendomsrechten, industriële eigendomsrechten en overige rechten voor met betrekking tot documentatie die worden verstrekt. Het is Opdrachtgever nadrukkelijk niet toegestaan dit op enigerlei wijze te vermenigvuldigen, aan derden af te staan of in bruikleen te geven. Opdrachtgever dient ervoor zorg te dragen dat zijn werknemers en/of derden aan voornoemde verplichtingen zullen voldoen.

### 7.2 Vrijwaring

- 7.2.1 XCESS zal Opdrachtgever vrijwaren van elke actie voor zover deze gegrond is op de stelling dat de XCESS Producten inbreuk maken op een in Nederland geldend auteursrecht. XCESS zal de bij eindvonnis onherroepelijk vastgestelde kosten en toegevoerde schadevergoedingsbedragen betalen, mits Opdrachtgever:
- XCESS onmiddellijk, doch uiterlijk binnen 10 (tien) dagen nadat de gestelde inbreuk op het auteursrecht aan Opdrachtgever ter kennis is gebracht dan wel dat Opdrachtgever daarvan in redelijkheid kennis heeft kunnen nemen, schriftelijk informeert over de vordering; en
  - de algehele behandeling van de zaak, inclusief onderhandelingen over een schikking aan XCESS overlaat.

Indien een dergelijke actie wordt aangespannen of de mogelijkheid daartoe bestaat, behoudt XCESS zich het recht voor om het licentie-, dan wel sublicentierecht op het XCESS Product te verwerven of het XCESS Product zodanig te wijzigen dat het niet langer inbreuk maakt op een in Nederland geldend auteursrecht. Indien naar het oordeel van XCESS de voorgaande mogelijkheden redelijkerwijze niet in aanmerking komen kan XCESS het afgeleverde XCESS Product terugnemen tegen vergoeding van uitsluitend de voor dit XCESS Product reeds betaalde vergoeding verminderd met een redelijke vergoeding voor het van het XCESS Product gemaakte gebruik.

- 7.2.2 XCESS vrijwaart Opdrachtgever niet van een actie voor zover:
- deze gegrond is op de stelling dat de Derden Producten afgeleverd aan Opdrachtgever een inbreuk maken op een in Nederland of elders geldend intellectueel eigendomsrecht, industrieel eigendomsrecht dan wel ander recht;
  - hetgeen (af)geleverd door Opdrachtgever onderdeel is van of in samenhang (af)geleverd is met een Product en deze combinatie een inbreuk maakt op een in Nederland of elders geldend intellectueel eigendomsrecht, industrieel eigendomsrecht dan wel ander recht;
  - Opdrachtgever een wijziging heeft aangebracht in of aan het Product.
- 7.2.3 Indien tussen XCESS en Opdrachtgever overeengekomen is dat de intellectuele eigendomsrechten, industriële eigendomsrechten dan wel andere rechten van een Product dan wel een gedeelte daarvan aan Opdrachtgever worden overgedragen, vrijwaart Opdrachtgever XCESS van elke actie voor zover deze gegrond is op de stelling dat het Product dan wel een gedeelte daarvan inbreuk maakt op een intellectueel eigendomsrecht, industrieel eigendomsrecht dan wel ander recht behorend aan een derde.

**XCESS**

expertise center

Voor meer informatie:

033 - 433 51 51

[www.xcess.nl](http://www.xcess.nl)