

Algemene voorwaarden van:

Flying Kiwi B.V.  
Tuinstraat 16  
5427 PR Boekel

Inschrijfnummer K.v.K.: 84845929

---

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

1. Deze voorwaarden zijn van toepassing op ieder aanbod en elke overeenkomst van opdracht tot het ontwerpen en/of vervaardigen van producten op het gebied van interactieve media en animatie alsmede het vervaardigen van maatwerk software en het ontwikkelen en onderhouden van websites van Flying Kiwi B.V., gevestigd te Boekel, hierna te noemen "Flying Kiwi".
2. De opdrachtgever wordt verder aangeduid als "de wederpartij".
3. Onder "aanbod" wordt verstaan: ieder aanbod van Flying Kiwi, al dan niet in de vorm van een schriftelijke offerte.
4. Onder "schriftelijk" wordt verstaan: per brief, per e-mail, per fax of enige andere wijze van communicatie die met het oog op de stand der techniek en de in het maatschappelijk verkeer geldende opvattingen hiermee gelijk kan worden gesteld.
5. Onder "documenten" wordt verstaan: de door Flying Kiwi te vervaardigen of te verstrekken en/of door de wederpartij verstrekte tekeningen, schetsen, ontwerpen, adviezen, content (waaronder foto's) e.d. Dit kunnen zowel fysieke als digitale documenten betreffen.
6. Onder "informatie" wordt verstaan: zowel voornoemde documenten als overige (mondelinge) gegevens die Flying Kiwi en/of de wederpartij (moet) verstrekken.
7. Onder "zaken" wordt verstaan: door Flying Kiwi te ontwerpen en leveren software en overige producten op het gebied van interactieve media en animatie, tenzij uit de tekst van de bepaling anders blijkt.
8. Het mogelijk niet van toepassing zijn van een (deel van een) bepaling van deze algemene voorwaarden laat de toepasselijkheid van de overige bepalingen onverlet.
9. Bij een discrepantie of strijdigheid tussen deze algemene voorwaarden en een vertaling hiervan, geldt de Nederlandse tekst.
10. Deze algemene voorwaarden zijn eveneens van toepassing op uit de overeenkomst voortgekomen vervolg- of deelopdrachten.

## **Artikel 2: Aanbod**

1. Tenzij in/bij een aanbod een geldigheidstermijn wordt vermeld, betreft dit een vrijblijvend aanbod. Flying Kiwi mag dit aanbod uiterlijk binnen 2 werkdagen na ontvangst van de aanvaarding herroepen.
2. Een samengesteld aanbod verplicht Flying Kiwi niet tot levering van een deel van de aangeboden prestatie/zaken tegen een overeenkomstig deel van de prijs of het tarief.
3. Indien het aanbod is gebaseerd op door de wederpartij verstrekte informatie en deze informatie onjuist/onvolledig blijkt te zijn of naderhand wijzigt, mag Flying Kiwi de opgegeven prijzen, tarieven en/of (op)levertermijnen aanpassen.
4. Het aanbod, de prijzen en/of tarieven gelden niet automatisch voor vervolgoopdrachten.
5. Getoonde voorbeelden van de te leveren documenten, voorbeelden van ontwikkelde software en/of al ontwikkelde websites en/of te leveren zaken, opgaven van functionaliteiten en capaciteiten evenals omschrijvingen in brochures, promotiemateriaal en/of op de website van Flying Kiwi zijn zo

nauwkeurig mogelijk, maar gelden slechts ter aanduiding. Hieraan kan de wederpartij geen rechten ontleen.

6. Flying Kiwi mag de ten behoeve van het aanbod gemaakte kosten bij de wederpartij in rekening brengen als zij de wederpartij vooraf schriftelijk op deze kosten heeft gewezen.

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

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

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

1. Tenzij partijen een vaste vergoeding overeenkomen, berekent Flying Kiwi de vergoeding op basis van het aantal bestede uren onder toepassing van het overeengekomen/gebruikelijke uurtarief. Bij geschillen over het aantal bestede/de in rekening gebrachte uren, is de urenregistratie van Flying Kiwi bindend, behoudens tegenbewijs van de wederpartij.
2. De uurtarieven gelden voor normale werkdagen waaronder wordt verstaan: maandag tot en met vrijdag (met uitzondering van erkende nationale feestdagen) tussen 08:30 uur en 17:15 uur.
3. Bij spoedopdrachten of indien de werkzaamheden op verzoek van de wederpartij plaatsvinden buiten de normale werkdagen, mag Flying Kiwi een toeslag berekenen over het uurtarief.
4. Flying Kiwi mag een overeengekomen vaste vergoeding verhogen indien tijdens de uitvoering van de overeenkomst blijkt, dat de overeengekomen/verwachte hoeveelheid werk niet goed werd ingeschat, deze inschattingfout niet te wijten is aan Flying Kiwi en in redelijkheid niet van haar kan worden verlangd de prestatie te leveren tegen de overeengekomen vergoeding.
5. De in een aanbod, prijs- of tarieflijst vermelde prijzen en tarieven zijn exclusief BTW en eventuele kosten, zoals verzend- of transportkosten, reiskosten, administratiekosten en declaraties van ingeschakelde derden.
6. Indien zich tussen het sluiten van de overeenkomst en de uitvoering hiervan voor Flying Kiwi (kost)prijsverhogende omstandigheden voordoen door wijzigingen in de wet- en regelgeving, overheidsmaatregelen, valutaschommelingen of wijzigingen in de prijzen van de benodigde materialen, mag Flying Kiwi de overeengekomen prijzen en tarieven dienovereenkomstig verhogen en aan de wederpartij in rekening brengen.

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

Als Flying Kiwi dit nodig acht, mag zij bepaalde leveringen en werkzaamheden door derden laten verrichten.

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

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

## **Artikel 7: Vertrouwelijke informatie**

1. Flying Kiwi houdt alle informatie die zij in het kader van het sluiten en uitvoeren van de overeenkomst van/over de wederpartij heeft verkregen geheim. Flying Kiwi verstrekt deze informatie alleen aan derden voor zover dit noodzakelijk is voor de uitvoering van de overeenkomst.
2. Flying Kiwi neemt alle redelijkerwijs te nemen voorzorgsmaatregelen om deze informatie geheim te houden. Deze geheimhoudingsplicht geldt ook voor haar werknemers en derden die onder haar verantwoordelijkheid bij de uitvoering van de overeenkomst betrokken zijn.
3. Indien de informatie ziet op persoonsgegevens in de zin van de Algemene verordening gegevensbescherming, verwerkt Flying Kiwi de informatie conform deze verordening en meldt zij eventuele inbreuken op de beveiliging van de informatie ook conform deze verordening.
4. De geheimhoudingsplicht geldt niet indien Flying Kiwi als gevolg van wet- en/of regelgeving of een rechterlijke uitspraak de vertrouwelijke informatie moet openbaren en zich hierbij niet kan beroepen op een wettelijk of een door een rechter toegestaan verschoningsrecht. Deze uitzondering geldt ook voor de werknemers/derden zoals bedoeld in lid 2.
5. Flying Kiwi mag te allen tijde publiceren over de overeengekomen werkzaamheden en leveringen en de hierbij gebruikte of ontwikkelde methodes, werkwijzen e.d. hergebruiken, mits daarbij de privacy van de wederpartij gewaarborgd blijft of de wederpartij hiervoor toestemming heeft gegeven.

#### **Artikel 8: Risico van opslag informatie**

1. Flying Kiwi bewaart alle van de wederpartij ontvangen informatie gedurende de looptijd van de overeenkomst en slaat deze op zorgvuldige wijze en - indien aan de orde - met inachtneming van de bepalingen van de Algemene verordening gegevensbescherming op. Flying Kiwi neemt alle redelijkerwijs te nemen maatregelen om het verloren gaan van/ongewenste toegang tot deze informatie (bijvoorbeeld door virussen, technische storingen, cybercriminaliteit e.d.) te voorkomen.
2. Flying Kiwi is echter nooit aansprakelijk voor schade die de wederpartij lijdt als gevolg van het verlies of tenietgaan van deze informatie - al dan niet door cybercriminaliteit - , tenzij dit te wijten is aan opzet en/of bewuste roekeloosheid van Flying Kiwi of het leidinggevend personeel op directieniveau. Tenzij partijen anders overeenkomen, bewaart de wederpartij altijd het origineel of een kopie/back-up van de aan Flying Kiwi verstrekte informatie.

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

1. Overeengekomen termijnen zijn nooit fatale termijnen. Indien Flying Kiwi haar verplichtingen niet (tijdig) nakomt, moet de wederpartij haar schriftelijk in gebreke stellen en daarbij nog een redelijke termijn gunnen om deze alsnog na te komen.
2. Flying Kiwi mag de overeenkomst in gedeelten uitvoeren en iedere deellevering of -prestatie afzonderlijk dan wel periodiek factureren.
3. Verzending of transport van de zaken of documenten vindt plaats voor rekening en risico van de wederpartij en op een door Flying Kiwi te bepalen wijze. Flying Kiwi is niet aansprakelijk voor schade van welke aard dan ook die verband houdt met de verzending of het transport.
4. Indien de aanvang, voortgang of oplevering van de werkzaamheden of de overeengekomen levering van zaken wordt vertraagd doordat:
  - a. Flying Kiwi niet tijdig alle noodzakelijke informatie van de wederpartij heeft ontvangen;
  - b. Flying Kiwi niet tijdig de eventueel overeengekomen (vooruit)betaling van de wederpartij heeft ontvangen;
  - c. er sprake is van overige omstandigheden die voor rekening en risico van de wederpartij komen; heeft Flying Kiwi recht op een redelijke verlenging van de (op)leveringstermijn en op vergoeding van de hiermee gemoeide kosten en schade, zoals eventuele wachturen.
5. Indien de overeenkomst in fasen wordt uitgevoerd, mag Flying Kiwi de uitvoering van de onderdelen die tot een volgende fase behoren opschorten, totdat de wederpartij de resultaten van de voorgaande fase heeft goedgekeurd. De hieruit voortvloeiende kosten en schade zijn voor rekening van de wederpartij.
6. Flying Kiwi spant zich in de overeengekomen werkzaamheden en leveringen binnen de hiervoor overeengekomen en geplande tijd te realiseren, voor zover dit redelijkerwijs van haar kan worden verlangd. Indien de uitvoering van de overeenkomst op verzoek van de wederpartij wordt bespoedigd, mag Flying Kiwi de hiermee gemoeide overwerkuren en overige kosten in rekening brengen bij de wederpartij.
7. Flying Kiwi neemt bij de uitvoering van de overeenkomst de wensen van de wederpartij zoveel mogelijk in acht, maar heeft creatieve en intellectuele vrijheid om op basis van eigen inzichten, methodes en interpretaties tot bepaalde conclusies te komen die van invloed zijn op de inhoud van de te vervaardigen zaken en/of documenten.
8. Flying Kiwi wijst de wederpartij op onvolkomenheden, fouten, gebreken, eventuele problemen e.d. in/bij de door of namens de wederpartij:
  - a. verstrekte documenten;
  - b. voorgeschreven werkwijzen e.d.;
  - c. gegeven aanwijzingen;

- voor zover deze onvolkomenheden, fouten, gebreken e.d. relevant zijn voor de prestatie van Flying Kiwi en zij hiermee bekend is of kan zijn.
9. Tenzij partijen anders overeenkomen, is in de opdracht niet inbegrepen het doen van onderzoek naar het bestaan van merkrechten, handelsnaamrechten, portretrechten en overige rechten van intellectuele eigendom.
  10. Flying Kiwi informeert de wederpartij over de gevolgen voor overeengekomen prijzen, tarieven en termijnen:
    - a. bij door de wederpartij gewenste wijzigingen in de overeengekomen werkzaamheden, diensten en/of leveringen;
    - b. indien tijdens de uitvoering van de overeenkomst blijkt dat deze als gevolg van onvoorziene omstandigheden niet op de overeengekomen wijze kan worden uitgevoerd. In dit geval overlegt Flying Kiwi eerst met de wederpartij over de gewijzigde uitvoering. Indien uitvoering onmogelijk is geworden, heeft Flying Kiwi in ieder geval recht op volledige vergoeding van de al verrichte werkzaamheden en leveringen.
  11. Meerwerk moet schriftelijk tussen Flying Kiwi en de wederpartij overeengekomen worden. Onder meerwerk wordt verstaan: alle op verzoek van de wederpartij of noodzakelijkerwijs uit het werk voortvloeiende extra werkzaamheden en leveringen. Flying Kiwi heeft het recht de hiermee gemoeide kosten afzonderlijk aan de wederpartij in rekening te brengen.
  12. De wederpartij controleert zorgvuldig ieder conceptdocument dat Flying Kiwi aan hem voorlegt en maakt zo spoedig mogelijk zijn reactie aan Flying Kiwi kenbaar. Indien nodig, past Flying Kiwi het concept aan en legt dit nogmaals ter goedkeuring voor. Flying Kiwi kan daarbij verlangen dat de wederpartij de definitieve versie per pagina voor akkoord parafeert of hiervoor een schriftelijke akkoordverklaring ondertekent. De wederpartij mag de vervaardigde documenten pas gebruiken na voornoemd akkoord.
  13. Indien Flying Kiwi al goedgekeurde documenten moet wijzigen, geldt dit als meerwerk en mag Flying Kiwi de hieruit voortvloeiende meerkosten aan de wederpartij doorberekenen.

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

1. De wederpartij stelt alle voor de ontwikkeling benodigde informatie tijdig en in de door Flying Kiwi gewenste vorm aan haar ter beschikking. De aangeleverde bestanden, gegevensdragers, software e.d. moeten voldoen aan de hiervoor overeengekomen specificaties. De wederpartij is zelf verantwoordelijk voor het verwerven van eventuele licenties bij derden voor auteursrechtelijk beschermd materiaal dat Flying Kiwi op verzoek van de wederpartij op de website plaatst.
2. Partijen leggen de functionaliteiten, eigenschappen, kenmerken e.d. van de te ontwikkelen website schriftelijk vast. De omvang van de verplichtingen van Flying Kiwi wordt uitsluitend bepaald door wat partijen schriftelijk overeenkomen.
3. Tenzij partijen schriftelijk anders overeenkomen, verkrijgt de wederpartij een volledige, niet-overdraagbare, licentie tot het gebruik van het (grafisch) ontwerp van de website vanaf het moment dat hij volledig aan zijn verplichtingen uit de overeenkomst heeft voldaan.
4. Flying Kiwi behoudt de copyrights op de losse elementen wat betreft haar eigen beeldcreaties, programmeringen, teksten, beeldconcepten e.d. en mag haar naam op de daarvoor overeengekomen wijze op de website plaatsen.
5. De wederpartij mag voor het dagelijks gebruik van de website - binnen de schriftelijk overeengekomen grenzen - wijzigingen aanbrengen in de inhoud van de databases, achterliggende pagina's en boomstructuren.
6. Zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van Flying Kiwi, mag de wederpartij geen variant of afgeleide van het ontwerp van de website (laten) maken of (elementen van) dat ontwerp buiten de website/de tussen partijen gemaakte afspraken toepassen of gebruiken.

7. Indien Flying Kiwi adviseert om een bepaalde provider en/of andere dienstverlener ten behoeve van het functioneren van de website in te schakelen, is zij niet aansprakelijk voor eventuele tekortkomingen van deze provider en/of dienstverlener.

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

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

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

1. Op het moment dat de overeengekomen werkzaamheden afgerond zijn en de website/software gebruiksklaar is, informeert Flying Kiwi de wederpartij hierover.
2. De website/software is conform de overeenkomst opgeleverd op het moment dat de wederpartij de werking van de website/software en de hiervoor overeengekomen specificaties, eigenschappen, functionaliteiten e.d. heeft gecontroleerd en de opleverstaat/akkoordverklaring voor goedkeuring heeft getekend.
3. De website/software wordt geacht te zijn goedgekeurd indien de wederpartij binnen een tussen partijen overeengekomen testperiode niet heeft gereclameerd bij Flying Kiwi of - bij gebreke van een testperiode - de wederpartij binnen een periode van 2 weken na de in het eerste lid bedoelde mededeling niet heeft gereclameerd bij Flying Kiwi.
4. Indien de wederpartij binnen een overeengekomen testperiode of bij een acceptatietest gebreken, fouten, onvolkomenheden e.d. constateert, meldt hij deze schriftelijk en gedetailleerd aan Flying Kiwi. Flying Kiwi herstelt de geconstateerde gebreken, fouten, onvolkomenheden e.d. binnen een redelijke termijn na melding. De herstelwerkzaamheden zijn voor rekening van Flying Kiwi, tenzij er sprake is van gebruiksfouten van de wederpartij of andere niet aan Flying Kiwi toe te rekenen oorzaken. Tenzij partijen anders overeenkomen, is herstel van eventueel verloren gegane gegevens voor rekening van de wederpartij.
5. Nog niet verrichte/niet beëindigde werkzaamheden van door of namens de wederpartij ingeschakelde derden, welke van invloed zijn op een behoorlijk gebruik van de software/website, zijn geen reden tot onthouding van een goedkeuring.
6. Indien de wederpartij na oplevering nog wijzigingen wenst aan de website/software, wordt dit aangemerkt als meerwerk. Flying Kiwi mag de hieruit voortvloeiende kosten en de hieraan bestede tijd afzonderlijk bij de wederpartij in rekening brengen.
7. Indien de wederpartij na de oplevering of herstelperiode nog gebreken, onvolkomenheden e.d. constateert, gelden hiervoor de bepalingen van het klachtartikel.

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

1. Klachten over de ontwikkelde websites en/of software meldt de wederpartij direct na ontdekking - maar uiterlijk binnen de overeengekomen garantietermijn - schriftelijk aan Flying Kiwi. Alle gevolgen van het

niet direct melden zijn voor risico van de wederpartij. Indien geen expliciete garantietermijn is overeengekomen, geldt een termijn van 1 jaar na (op)levering.

2. Alle overige klachten - waaronder klachten over verrichte werkzaamheden – meldt de wederpartij eveneens direct na ontdekking, maar uiterlijk binnen 2 weken na (op)levering van de zaken/ werkzaamheden schriftelijk aan Flying Kiwi. Alle gevolgen van het niet direct melden zijn ook hier voor risico van de wederpartij.
3. Documenten die niet eerst in concept zijn voorgelegd, controleert de wederpartij direct bij ontvangst. Fouten en/of onvolkomenheden die in redelijkheid bij een eerste controle geconstateerd kunnen worden meldt hij uiterlijk binnen 2 werkdagen schriftelijk aan Flying Kiwi. Indien dergelijke klachten niet tijdig worden gemeld, worden de documenten geacht leesbaar en compleet te zijn ontvangen en aan de overeenkomst te beantwoorden.
4. Bij gebreke van een tijdige klacht, is geen beroep mogelijk op een overeengekomen garantie.
5. Klachten schorten de betalingsverplichting van de wederpartij niet op.
6. De wederpartij stelt Flying Kiwi in staat de klacht te onderzoeken en verstrekt alle hiervoor relevante informatie. Indien het voor het onderzoek noodzakelijk is dat Flying Kiwi de klacht ter plaatse moet onderzoeken, geschiedt dit voor rekening van de wederpartij, tenzij de klacht achteraf gegrond blijkt te zijn.
7. Geen klachten zijn mogelijk over:
  - a. de vormgeving, stijl en/of compositie van het geleverde. Tenzij partijen hierover specifieke afspraken hebben gemaakt, valt dit onder de artistieke vrijheid van Flying Kiwi;
  - b. onvolkomenheden in of eigenschappen van zaken die zijn vervaardigd uit natuurlijke materialen of over onvolkomenheden die ontstaan doordat overeengekomen werkzaamheden worden verricht aan dergelijke zaken, indien deze onvolkomenheden/eigenschappen inherent zijn aan de aard van de materialen;
  - c. fouten in reeds goedgekeurde documenten;
  - d. de website, software of het resultaat van de verrichte werkzaamheden/verleende diensten, indien de wederpartij na (op)levering (technische) wijzigingen heeft aangebracht aan de website/software of dit resultaat en/of de website/software/dit resultaat na (op)levering geheel of gedeeltelijk is bewerkt.

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

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

vergoeding. Indien er sprake is van bijkomende schade, gelden hiervoor de bepalingen van het in deze algemene voorwaarden opgenomen aansprakelijkheidsartikel.

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

1. Buiten de expliciet overeengekomen of door Flying Kiwi gegeven garanties, gegarandeerde resultaten of kwaliteitseisen aanvaardt Flying Kiwi geen enkele aansprakelijkheid.
2. Flying Kiwi is alleen aansprakelijk voor directe schade. Iedere aansprakelijkheid voor gevolgschade, zoals bedrijfsschade, winstderving en/of geleden verlies, vertragingsschade en/of personen- of letselschade, is uitdrukkelijk uitgesloten.
3. De wederpartij neemt alle noodzakelijke maatregelen ter voorkoming of beperking van de schade.
4. Indien Flying Kiwi aansprakelijk is, is de schadevergoedingsplicht altijd beperkt tot maximaal het bedrag dat door haar assuradeur in het voorkomende geval wordt uitgekeerd. Indien de assuradeur niet uitkeert of de schade niet onder een door Flying Kiwi gesloten verzekering valt, is de schadevergoedingsplicht beperkt tot maximaal het factuurbedrag voor de (op)geleverde zaken/website en/of de verrichte werkzaamheden.
5. Bij duurovereenkomsten is de schadevergoedingsplicht beperkt tot het over de laatste 3 maanden verschuldigde factuurbedrag, indien de assuradeur niet uitkeert of de schade niet onder een door Flying Kiwi gesloten verzekering valt.
6. Uiterlijk binnen 6 maanden nadat hij bekend is geworden of had kunnen zijn met de door hem geleden schade, moet de wederpartij Flying Kiwi hiervoor aanspreken.
7. Indien Flying Kiwi haar werkzaamheden of leveringen moet verrichten aan de hand van door/namens de wederpartij verstrekte documenten, is zij niet verantwoordelijk voor de inhoud, juistheid en volledigheid van deze documenten.
8. Flying Kiwi is niet aansprakelijk - en de wederpartij kan geen beroep doen op toepasselijke garanties - indien de schade is ontstaan door:
  - a. ondeskundig gebruik en/of gebruik in strijd met het doel van het (op)geleverde of gebruik in strijd met de door/namens Flying Kiwi verstrekte instructies, adviezen, gebruiksaanwijzingen e.d.;
  - b. fouten, onvolledigheden, gebreken e.d. in de door of namens de wederpartij aan Flying Kiwi verstrekte/voorgeschreven informatie of materialen;
  - c. aanwijzingen of instructies van/namens de wederpartij;
  - d. of als gevolg van een keuze van de wederpartij die afwijkt van wat Flying Kiwi adviseerde en/of gebruikelijk is;
  - e. of doordat door/namens de wederpartij wijzigingen/bewerkingen aan het (op)geleverde zijn uitgevoerd, zonder uitdrukkelijke voorafgaande toestemming van Flying Kiwi.
9. De wederpartij is in de gevallen als opgesomd in het vorige lid volledig aansprakelijk voor de hieruit voortvloeiende schade en vrijwaart Flying Kiwi voor eventuele aanspraken van derden.
10. De in dit artikel opgenomen beperkingen van de aansprakelijkheid gelden niet indien de schade te wijten is aan opzet en/of bewuste roekeloosheid van Flying Kiwi of het leidinggevend personeel op directieniveau of indien dwingendrechtelijke wettelijke bepalingen zich hiertegen verzetten. Uitsluitend in deze gevallen zal Flying Kiwi de wederpartij vrijwaren voor eventuele aanspraken van derden.

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

1. Flying Kiwi mag altijd een (gedeeltelijke) vooruitbetaling of andere zekerheid voor betaling vragen.
2. Betaling moet binnen een vervalt termijn van 14 dagen na de factuurdatum plaatsvinden, tenzij partijen schriftelijk een andere betaaltermijn zijn overeengekomen. Daarbij staat de juistheid van een factuur vast indien niet binnen deze betaaltermijn bezwaar is gemaakt.
3. Indien een factuur na het verstrijken van de in het vorige lid bedoelde termijn niet volledig is betaald of geen automatische incasso heeft kunnen plaatsvinden, is de wederpartij aan Flying Kiwi een



vertragsrente verschuldigd ter grootte van 2% per maand, cumulatief te berekenen over de hoofdsom. Gedeelten van een maand worden daarbij als volle maand gerekend.

4. Indien na aanmaning betaling alsnog uitblijft, mag Flying Kiwi bovendien aan de wederpartij buitengerechtelijke incassokosten in rekening brengen ter hoogte van 15% van het factuurbedrag met een minimum van € 40,00.
5. Voor de berekening van de buitengerechtelijke incassokosten mag Flying Kiwi de hoofdsom van de vordering na verloop van 1 jaar verhogen met de in dat jaar opgebouwde vertragsrente.
6. Bij uitblijven van volledige betaling, mag Flying Kiwi de overeenkomst, zonder nadere ingebrekestelling door een schriftelijke verklaring ontbinden of haar verplichtingen uit de overeenkomst opschorten, totdat er alsnog betaald is of hiervoor een deugdelijke zekerheid is gesteld. Voornoemd opschortingsrecht heeft Flying Kiwi eveneens indien zij al voordat de wederpartij in verzuim is met de betaling gegronde redenen heeft om aan de kredietwaardigheid van de wederpartij te twijfelen.
7. Ontvangen betalingen brengt Flying Kiwi eerst in mindering op alle verschuldigde rente en kosten en vervolgens op de opeisbare facturen die het langst openstaan, tenzij bij de betaling schriftelijk wordt vermeld dat deze betrekking heeft op een latere factuur.
8. De wederpartij mag de vorderingen van Flying Kiwi niet verrekenen met eventuele tegenvorderingen die hij op Flying Kiwi heeft. Dit geldt eveneens indien de wederpartij (voorlopige) surseance van betaling aanvraagt of in staat van faillissement wordt verklaard.

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

1. Tenzij partijen schriftelijk anders overeenkomen, is en blijft Flying Kiwi de rechthebbende van alle intellectuele eigendomsrechten die rusten op, voortkomen uit, verband houden met en/of behoren tot de geleverde zaken/diensten en (het resultaat van) de verrichte werkzaamheden, zoals de intellectuele eigendomsrechten inzake de bij de ontwikkeling van software geleverde databases en broncodes.
2. De uitoefening van de in het vorige lid vermelde rechten is - zowel tijdens als na afloop van de uitvoering van de overeenkomst - uitdrukkelijk en uitsluitend aan Flying Kiwi voorbehouden. De wederpartij verkrijgt ten aanzien van genoemde databases en broncodes alleen de (gebruiks) rechten die partijen schriftelijk overeenkomen.
3. De wederpartij mag de door Flying Kiwi geleverde of vervaardigde:
  - a. documenten niet gebruiken buiten de context van de overeenkomst, niet vermenigvuldigen en niet aan derden verstrekken noch mag hij derden hierin inzage geven;
  - b. zaken of onderdelen hiervan niet namaken, wijzigen, reproduceren e.d.;zonder de voorafgaande toestemming van Flying Kiwi.
4. De wederpartij staat er voor in dat de door hem aan Flying Kiwi verstrekte documenten en bestanden geen inbreuk maken op enig intellectueel eigendomsrecht van derden. Hij is aansprakelijk voor eventuele schade die Flying Kiwi door dergelijke inbreuken lijdt en vrijwaart haar voor aanspraken van deze derden.
5. Flying Kiwi garandeert dat de door haar geleverde documenten, websites en software als zodanig geen inbreuk maken op Nederlandse auteursrechten, octrooirechten, modelrechten of andere rechten van intellectuele eigendom van derden. Als blijkt dat deze documenten, websites en/of software toch inbreuk maken op voornoemde rechten van derden, vervangt Flying Kiwi deze - na overleg met de wederpartij - door documenten/websites/software die geen inbreuk maken op de betrokken rechten, verwerft zij hiervoor een licentierecht of neemt zij het geleverde terug tegen restitutie van de betaalde vergoeding (verminderd met de normaal te achten afschrijvingen), zonder tot verdere schadevergoeding gehouden te zijn.
6. De wederpartij heeft alleen recht op de in het vorige lid vermelde opties, indien hij Flying Kiwi op een zodanig tijdstip inlicht over de (vermeende) aanspraken van derden (onder vermelding van alle hiervoor relevante bijzonderheden), dat Flying Kiwi haar rechten ter zake naar behoren kan

verdedigen. Flying Kiwi vrijwaart de wederpartij dan tegen aanspraken van derden die voortvloeien uit de geconstateerde inbreuken, mits de wederpartij de behandeling van een eventuele rechtszaak uitsluitend aan Flying Kiwi overlaat en hierbij alle noodzakelijke medewerking verleent.

7. Flying Kiwi mag technische maatregelen nemen ter bescherming van haar rechten.

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

1. Flying Kiwi mag het verstrekken/de teruggave van door haar voor de wederpartij vervaardigde of bewerkte documenten - die zij in het kader van de overeenkomst onder zich heeft - opschorten, totdat de wederpartij alle opeisbare vorderingen ter zake van die overeenkomst heeft betaald.
2. Flying Kiwi is niet aansprakelijk voor eventuele schade - van welke aard dan ook - die voortvloeit uit het uitgeoefende retentierecht.

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

1. Flying Kiwi mag de overeenkomst zonder nadere ingebrekestelling door een schriftelijke verklaring aan de wederpartij ontbinden op het tijdstip waarop de wederpartij:
  - a. in staat van faillissement wordt verklaard of een aanvraag hiertoe is gedaan;
  - b. (voorlopige) surseance van betaling aanvraagt;
  - c. door executoriale beslaglegging wordt getroffen;
  - d. onder curatele of onder bewind wordt gesteld;
  - e. anderszins de beschikkingsbevoegdheid of handelingsbekwaamheid met betrekking tot (delen van) zijn vermogen verliest.
2. De wederpartij informeert de curator of bewindvoerder altijd over de (inhoud van de) overeenkomst en deze algemene voorwaarden.

#### **Artikel 20: Overmacht**

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

#### **Artikel 21: Annulering, opschorting**

1. Indien de wederpartij de opdracht of overeenkomst voorafgaand aan of tijdens de uitvoering wil annuleren, mag Flying Kiwi van de wederpartij een gefixeerde schadevergoeding vragen voor alle gemaakte kosten en de door de annulering geleden schade inclusief de gedeerde winst. Naar keuze

van Flying Kiwi en afhankelijk van de al verrichte werkzaamheden en/of leveringen bedraagt deze schadevergoeding 20 tot 100% van de overeengekomen prijs.

2. Indien de wederpartij een geplande afspraak minder dan 24 uur van tevoren afzegt of verzet, mag Flying Kiwi de daarvoor gereserveerde tijd op basis van het overeengekomen/gebruikelijke uurtarief bij hem in rekening brengen.
3. De wederpartij vrijwaart Flying Kiwi voor uit de annulering voortvloeiende aanspraken van derden.
4. Flying Kiwi mag de verschuldigde schadevergoeding verrekenen met alle door de wederpartij betaalde bedragen en eventuele tegenvorderingen van de wederpartij.
5. Bij opschorting van de opdracht/overeenkomst op verzoek van de wederpartij, is de vergoeding voor alle verrichte leveringen/werkzaamheden per direct opeisbaar en mag Flying Kiwi deze bij de wederpartij in rekening brengen. Dit geldt ook voor al gemaakte kosten, kosten voortvloeiend uit de opschorting en/of uren die op het moment van opschorting al door Flying Kiwi zijn gereserveerd voor de opschortingsperiode.
6. Kosten die voor Flying Kiwi voortvloeien uit het hervatten van de levering(en)/werkzaamheden, zijn voor rekening van de wederpartij. Indien de uitvoering van de overeenkomst na de opschorting niet kan worden hervat, mag Flying Kiwi de overeenkomst door een schriftelijke verklaring aan de wederpartij ontbinden.
7. Tenzij partijen anders zijn overeengekomen, heeft de wederpartij in geval van annulering of opschorting niet het recht de voor de wederpartij reeds vervaardigde documenten en/of zaken te gebruiken en komen alle eventueel al door Flying Kiwi verstrekte gebruiksrechten te vervallen.

#### **Artikel 22: Toepasselijk recht, bevoegde rechter**

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

Datum: 1 januari 2022