

Introductie

Deze inkoopvoorwaarden van Malmberg zijn bedoeld voor, en van toepassing op, de inkoop door Malmberg van goederen en diensten, waaronder redactiediensten en ICT-diensten, voor het inlenen van personeel op uitzend- of detacheringsbasis en voor het inkopen van content van bedrijven, zoals reclamebureaus, creatieve bureaus of fotostockbureaus. Deze voorwaarden zijn niet bedoeld voor de inkoop van werk of diensten door auteurs van lesmethodes of van content van freelancers zoals beeldmateriaal van freelance fotografen, illustratoren of andere beeldmakers. Voor die situaties hanteert Malmberg separate voorwaarden.

Malmberg heeft deze inkoopvoorwaarden met veel zorg opgesteld. Wij hebben geprobeerd recht te doen aan zoveel mogelijk situaties en omstandigheden die kunnen spelen bij de inkoop van een diversiteit aan producten en diensten. Voor het gemak hebben wij de voorwaarden opgedeeld in drie hoofdstukken. Niet alle bepalingen zijn op elke situatie van toepassing. Hoewel algemene inkoopvoorwaarden wellicht niet altijd perfect aansluiten op de door u diensten of producten, hanteert Malmberg als strikt uitgangspunt dat zij niet afwijkt van de inkoopvoorwaarden. Als educatieve uitgeverij moet Malmberg rekening houden met een bepaalde realiteit. De *time-to-market* van onze producten en diensten is lang en Malmberg moet grote investeringen doen en veel risico's nemen. Deadlines voor levering van educatieve leermiddelen zijn hard. Wij moeten er dan ook zeker van zijn dat wij de aan ons geleverde producten en diensten vrijelijk kunnen gebruiken en dat onze ontwikkelingsplanning geen gevaar loopt. Aan de inhoud van de door Malmberg ontwikkelde producten en diensten werkt bovendien een grote hoeveelheid verschillende leveranciers mee. Malmberg dient er zeker van te zijn dat wij met al onze leveranciers dezelfde afspraken maken zodat succesvolle exploitatie van onze producten en diensten niet in gevaar kan komen. Dat is in het belang van zowel Malmberg als onze leveranciers.

Inhoudsopgave

Hoofdstuk 1 Algemene bepalingen	1
Artikel 1 Definities en Interpretatie	1
Artikel 2 Toepasselijkheid	1
Artikel 3 Orders en Offertes	2
Artikel 4 Totstandkoming en Wijziging	2
Artikel 5 Uitvoering van de Overeenkomst	2
Artikel 6 Goederen	2
Artikel 7 Inspectie en Acceptatie	2
Artikel 8 Garanties	2
Artikel 9 Personeel, materialen en gebouwen	3
Artikel 10 Sociale voorwaarden	3
Artikel 11 Prijzen en Meerwerk	3
Artikel 12 Facturering en Betaling	3
Artikel 13 IE-rechten	4
Artikel 14 Vertrouwelijke informatie	4
Artikel 15 Persoonsgegevens	4
Artikel 16 Audits	5
Artikel 17 Aansprakelijkheid	5
Artikel 18 Verzekering	5
Artikel 19 Force majeure	5
Artikel 20 Tekortkoming en ontbinding	5
Artikel 21 Duur en (tussentijdse) beëindiging	6
Artikel 22 Gevolgen van Beëindiging	6
Artikel 23 Diversen	6
Hoofdstuk 2 Inlenen van Personeel	6
Artikel 24 Algemeen	6
Artikel 25 Selectie, Leiding en Toezicht	7
Artikel 26 Identiteit, tewerkstelling, VOG en Waadi	7
Artikel 27 Arbeid, vervanging en ziekte	7
Artikel 28 Einde van terbeschikkingstelling	7
Hoofdstuk 3 ICT Diensten	7
Artikel 29 Algemeen en aanvullende definities	7
Artikel 30 Onderzoek en advisering	7
Artikel 31 Standaard Programmatuur	8
Artikel 32 Maatwerk Programmatuur	8
Artikel 33 Aflevering, Installatie en Documentatie	8
Artikel 34 Acceptatie	8
Artikel 35 Garanties	9
Artikel 36 Onderhoud en Support	9
Artikel 37 Escrow	9
Artikel 38 SaaS	9

Hoofdstuk 1 Algemene bepalingen

Artikel 1 Definities en Interpretatie

1.1 In deze Voorwaarden worden de volgende begrippen als volgt gedefinieerd:

Aflevering: waar toepasselijk, het door Leverancier in overeenstemming met de Overeenkomst aan Malmberg verschaffen van bezit van Goederen of van dragers van Content of Programmatuur, verrichten van Diensten of (digitaal) aanleveren, communiceren of beschikbaar stellen van Content of Programmatuur.

Content: de door Leverancier aan Malmberg geleverde of te leveren werken, prestaties, werkzaamheden, materialen, informatie en gegevens (verzamelingen) waaronder geschriften en teksten, ontwerpen, tekens, logo's, modellen, foto's, illustraties, animaties, tekeningen, muziek, geluidsmateriaal en audiovisueel materiaal, al dan niet digitaal aangeleverd en inclusief eventuele

draggers, resultaten van presentatie-, acteer-, en/of productiewerkzaamheden.

Diensten: werkzaamheden die Leverancier voor Malmberg verricht onder een Overeenkomst.

Goederen: tastbare zaken, inclusief benodigde constructie-, installatie- en instructiewerkzaamheden, waaronder begrepen Apparaatuur.

IE-rechten: alle rechten van intellectuele eigendom en daarmee verwante rechten, waar ook ter wereld, waaronder begrepen octrooirechten, auteursrechten, naburige rechten, merkrechten, modelrechten, databankrechten, eenlijnsprestaties en rechten op know how.

Leverancier: iedere natuurlijke of rechtspersoon met wie Malmberg een Overeenkomst aangaat tot het leveren van Prestaties.

Malmberg: de besloten vennootschap L.C.G. Malmberg B.V., statutair gevestigd te 's-Hertogenbosch en kantoorhoudende te (5223 MB) 's-Hertogenbosch aan de Magistratenlaan 138.

Offerte: een aanbod van Leverancier aan Malmberg voor de levering van Prestaties.

Order: elke order of opdracht van Malmberg aan Leverancier tot het leveren van Prestaties, ongeacht of het een eenmalige opdracht betreft of een order onder een Raamovereenkomst.

Overeenkomst: iedere schriftelijke overeenkomst tussen Malmberg en Leverancier voor de levering van Prestaties, inclusief eventuele bijlagen.

Prestaties: alle door Leverancier aangeleverde of aan te leveren Content, Diensten, Goederen, Programmatuur, enig ander materiaal dat in het kader van een Overeenkomst ontstaat en alles dat noodzakelijk is voor de juiste en volledige levering van het voorgaande.

Raamovereenkomst: een Overeenkomst waarin partijen voorwaarden overeenkomen die van toepassing zullen zijn op meerdere daaropvolgende Orders.

Voorwaarden: deze algemene inkoopvoorwaarden.

1.2 Waar in deze Voorwaarden de begrippen "inclusief", "zoals", "onder meer", "waaronder", "waaronder begrepen" of vergelijkbare bewoordingen worden gebruikt, wordt daarmee niet bedoeld het overige uit te sluiten.

1.3 In deze Voorwaarden zal onder "schriftelijk" ook berichtenverkeer via e-mail, fax of andere vormen van elektronische communicatie worden begrepen, indien degene die de betreffende communicatie verricht tot de inhoud daarvan bevoegd is. In deze Voorwaarden zal onder een "ondertekend geschrift" worden begrepen een geschrift dat is ondertekend door een daartoe bevoegd persoon namens ieder van de partijen, hetzij op papier, hetzij door middel van een digitale handtekening.

Artikel 2 Toepasselijkheid

2.1 Deze Voorwaarden zijn van toepassing op alle Offertes, aanvragen voor Offertes, Orders en Overeenkomsten. Indien deze Voorwaarden van toepassing zijn (gewest) op enige rechtsverhouding tussen partijen, zijn ze van rechtswege van toepassing op alle rechtsverhoudingen van latere datum.

2.2 Eventuele algemene (leverings)voorwaarden van Leverancier of van derden zijn uitdrukkelijk niet van toepassing, ongeacht enige verwijzing naar die voorwaarden in communicatie van Leverancier van later datum dan de Overeenkomst. Afwijkingen van deze Voorwaarden zijn slechts schriftelijk mogelijk of, indien vereist door deze Voorwaarden, door middel van een ondertekend geschrift. Mochten partijen overeenkomen dat andere of afwijkende voorwaarden van toepassing zijn, gelden deze slechts voor die specifieke opdracht.

2.3 De Nederlandstalige versie van deze Voorwaarden is in alle gevallen leidend.

Artikel 3 Orders en Offertes

3.1 Malmberg is te allen tijde gerechtigd Orders in te trekken zonder daardoor verplicht te worden enige kosten of schade te vergoeden. Indien een ingetrokken Order werd geplaatst onder een bestaande Overeenkomst en Leverancier aantoonbaar werkzaamheden heeft verricht of kosten heeft gemaakt, zal Malmberg deze werkzaamheden en/of kosten vergoeden voor zover deze in overeenstemming met de Overeenkomst zijn.

3.2 Door Malmberg uitgebrachte aanvragen voor een Offer- te gelden slechts als een uitnodiging tot het doen van een aanbod. Offertes van Leverancier zijn, waar toepasselijk, onvoor- waardelijk, niet-vrijblijvend en onherroepelijk voor de daarin opgenomen termijn of, indien geen termijn is opgenomen, gedurende zestig dagen. Leverancier zal geen kosten in rekening brengen voor Offertes tenzij schriftelijk anders overeengekomen.

3.3 Het sluiten van een Overeenkomst of Raamovereen- komst of het plaatsen van Orders, geeft geen garantie op het plaatsen van (aanvullende) Orders, tenzij anders overeengeko- men in een ondertekend geschrift.

Artikel 4 Totstandkoming en Wijziging

4.1 Raamovereenkomsten komen uitsluitend tot stand door middel van een ondertekend geschrift. Overige Overeenkomsten komen uitsluitend tot stand:

4.1.1 Door een ondertekend geschrift; of

4.1.2 Schriftelijk, indien en vanaf het moment dat Malmberg aan Leverancier een leveranciersnummer heeft toegekend.

4.2 Indien Leverancier begint met de uitvoering van werk- zaamheden voordat een Overeenkomst tot stand is gekomen in overeenstemming met artikel 4.1, doet Leverancier dat voor eigen rekening en risico.

4.3 Malmberg is te allen tijde gerechtigd voor te stellen de aard en/of omvang van de door Leverancier te leveren Prestaties in redelijkheid te wijzigen, welke voorstellen door Leverancier niet in redelijkheid worden geweigerd.

4.4 Malmberg heeft te allen tijde het recht deze Voorwaar- den te wijzigen. De gewijzigde Voorwaarden zullen van toepas- sing zijn op alle reeds gesloten Overeenkomsten nadat dertig dagen zijn verstreken vanaf de datum dat de wijzigingen kenbaar zijn gemaakt, tenzij Leverancier de Overeenkomst bij aangete- kend schrijven heeft opgezegd binnen vijftien dagen na de datum van kenbaar maken. De laatste versie van de Voorwaarden is te vinden op www.malmberg.nl/inkoopvoorwaarden.

4.5 Indien partijen gedurende uitvoering van de Overeen- komst overeenkomen dat deze dient te worden gewijzigd, zal dit niet van invloed zijn op levertijd, prijs en/of kwaliteit van de Prestaties, tenzij schriftelijk anders overeengekomen.

Artikel 5 Uitvoering van de Overeenkomst

5.1 Levering van de Prestaties zal geschieden op de wijze, datum en tijdstip en conform de overige specificaties en instruc- ties zoals overeengekomen in de Overeenkomst. Voor zover de Overeenkomst geen specificaties of instructies bevat, worden de Prestaties geleverd conform de hoogst mogelijke normen die in het maatschappelijk verkeer van een goed Opdrachtnemer in deze situatie verwacht mogen worden.

5.2 Leverancier zal Malmberg direct schriftelijk inlichten over feiten en omstandigheden die kunnen leiden tot vertraging in de nakoming of niet-correcte nakoming, waarbij voorstellen worden gedaan voor maatregelen om alsnog tijdig en correct na te komen. De maatregelen dienen door Malmberg te worden goedgekeurd. Eventuele goedkeuring laat overige rechten van Malmberg onverlet. In de Overeenkomst overeengekomen ter- mijnen voor Aflevering zijn fataal. Aflevering van Prestaties vóór de overeengekomen datum en tijdstip is slechts toegestaan na schriftelijke toestemming van Malmberg.

5.3 Slechts met voorafgaande schriftelijke goedkeuring van Malmberg kan Leverancier derden inschakelen bij de uitvoering van de Overeenkomst. Leverancier blijft te allen tijde verant- woordelijk voor het juist en tijdig leveren van de Prestaties en blijft te allen tijde het aanspreekpunt voor Malmberg.

Artikel 6 Goederen

6.1 Aflevering van Goederen vindt plaats Delivered Duty Paid (DDP, franco inclusief rechten) volgens de Incoterms (meest recente versie), tenzij anders overeengekomen in een onderte- kend geschrift.

6.2 Leverancier draagt zorg voor deugdelijke verpakking en vervoer van Goederen, zodanig dat deze in uitstekende staat de

overeengekomen plaats van Aflevering bereiken en het lossen veilig kan plaatsvinden. Leverancier neemt verpakkingen koste- loos terug, tenzij schriftelijk anders overeengekomen. Verpak- king, vervoer en verzekering tijdens vervoer geschiedt voor rekening en risico van Leverancier. Onder vervoer wordt mede begrepen transmissie van data door middel van een datacommu- nicatienetwerk.

6.3 Op eerste verzoek van Malmberg zal Leverancier Goe- deren deugdelijk verpakt, afgescheiden, verzekerd en herkenbaar opslaan, bewaren en beveiligen. Malmberg vergoedt de redelijke en gangbare opslagkosten, indien vooraf schriftelijk goedgekeurd door Malmberg. Malmberg is niet verantwoordelijk voor de opslag van nog te leveren Goederen, tenzij schriftelijk anders overee- gekomen. Indien opslag plaatsvindt, geschiedt dit voor rekening en risico van Leverancier. Leverancier dient desgewenst zelf een verzekering af te sluiten.

6.4 Goederen worden zoveel mogelijk in één geheel gele- verd, met vrachtbrieven, handleidingen, reserveonderdelen, hulpmaterialen en bijbehorende documenten en materialen.

6.5 Indien bij eerste controle blijkt dat het Goed bescha- digd is en/of niet voldoet aan de Overeenkomst, heeft Malmberg het niet in ontvangst te nemen. Er vindt dan geen Aflevering plaats. Het weigeren van inontvangstneming laat de verplichting tot tijdige levering door Leverancier onverlet.

6.6 De eigendom en het risico van beschadiging of verlies van Goederen gaat over op het moment van Aflevering. Indien Malmberg een Goed aan Leverancier retourneert, gaat het risico over op Leverancier op het moment dat het Goed in handen van de transporteur wordt gesteld.

Artikel 7 Inspectie en Acceptatie

7.1 Malmberg is gerechtigd Prestaties voor Aflevering te (doen) inspecteren. Leverancier stelt Malmberg daartoe op eerste verzoek in de gelegenheid. Indien Malmberg constateert dat de Prestaties niet in overeenstemming (zullen) zijn met de Overee- komst, is Leverancier gehouden maatregelen te treffen om de Prestaties alsnog in overeenstemming te brengen.

7.2 Indien Malmberg niet binnen een schriftelijk overee- gekomen termijn na Aflevering van de Prestaties schriftelijk aan Leverancier heeft meegedeeld of de Prestaties worden geaccep- teerd of niet, dient Leverancier Malmberg schriftelijk te verzoeken de afgeleverde Prestaties te accepteren, waarna Malmberg een tweede schriftelijk overeengekomen termijn heeft om mee te delen of Malmberg de Prestaties accepteert of niet. Indien geen termijnen zijn overeengekomen, bedragen de genoemde termij- nen tien werkdagen.

7.3 Indien Malmberg meedeelt dat zij de Prestaties niet accepteert, zal zij Leverancier meedelen waarom de Prestaties niet voldoen. Leverancier dient dan op haar kosten binnen vijf werkdagen na die mededeling of binnen een door Malmberg in die mededeling gestelde termijn, de Prestaties te vervangen of aan te passen en opnieuw af te leveren, in ogenschouw nemende de opmerkingen van Malmberg. Vanaf Aflevering van de aangepaste Prestaties gaat opnieuw een eerste termijn als bedoeld in artikel 7.2 lopen. Indien Malmberg de Prestatie wederom niet accep- teert, heeft zij de keuze de acceptatieprocedure nogmaals te doorlopen dan wel de Overeenkomst per direct te ontbinden.

7.4 Het voorgaande laat Malmberg's rechten wegens over- schrijding van enige (leverings)termijn onverlet.

7.5 Prestaties gelden als geaccepteerd door Malmberg indien (i) Malmberg de Prestaties uitdrukkelijk schriftelijk accep- teert of (ii) Malmberg niet binnen de tweede termijn na door Leverancier gedane verzoeken als bedoeld in artikel 7.2 aan Leverancier meedeelt of Malmberg de Prestaties accepteert of niet. Ondertekening van vrachtbrieven of andere afleverbonnen of betaling van afgeleverde Prestaties geldt niet als acceptatie.

Artikel 8 Garanties

8.1 Tenzij schriftelijk anders overeengekomen, geldt voor de Prestaties een garantietermijn van ten minste twee jaar na acceptatie. Een overeengekomen garantietermijn begint na ac- ceptatie van uitgevoerd herstel, vervanging of aanvulling opnieuw te lopen. Deze garantie laat de aansprakelijkheid van Leverancier onverlet.

8.2 Leverancier garandeert gedurende de garantietermijn dat de Prestaties vrij zijn van onvolkomenheden, waaronder in de gebruikte materialen en constructies. Alle gebreken en onvolko- menheden die zich tijdens een garantieperiode voordoen, met uitzondering van die welke het gevolg zijn van normale slijtage of abnormaal gebruik, worden, onverminderd enige rechten van Malmberg op vergoeding van kosten, schade en rente, kosteloos en na eerste kennisgeving van Malmberg volledig en op de kortst

mogelijke termijn door Leverancier hersteld. Indien Leverancier na deze kennisgeving niet binnen een redelijke termijn is aangevallen met het herstel, is Malmberg bevoegd het herstel zelf te (laten) verrichten voor rekening en risico van Leverancier. Dit heeft geen gevolgen voor door Leverancier aangegane garantieverplichtingen.

8.3 Na het verstrijken van de garantieperiode blijft Leverancier gehouden tot herstel, tegen betaling door Malmberg van vooraf tussen partijen overeen te komen redelijke vergoedingen. Op de resultaten van uitvoering van deze verplichting door Leverancier is het bepaalde in dit garantieartikel van toepassing, met uitzondering van door Leverancier geleverde Diensten.

8.4 Leverancier garandeert dat voor een periode van ten minste vijf jaar of een termijn die schriftelijk is overeengekomen na acceptatie van de Goederen door Malmberg, onderdelen van de Goederen kunnen worden geleverd.

8.5 Leverancier garandeert voorts dat:

8.5.1 Prestaties van goede kwaliteit zijn;

8.5.2 Prestaties geschikt zijn voor het doel waarvoor zij naar aard of blijkens inhoud of aard van de Overeenkomst zijn bestemd;

8.5.3 Prestaties voldoen aan overeengekomen en overige geldende specificaties, tekeningen en technische informatie en aan toepasselijke wet- en regelgeving;

8.5.4 van Malmberg geen verdere medewerking voor uitvoering van de Overeenkomst noodzakelijk is dan overeengekomen, anders dan noodzakelijke medewerking die van Malmberg als redelijk handelend contractpartij geleverd kan worden;

8.5.5 Prestaties zijn voorzien van gedetailleerde gebruikershandleidingen en functionele-, beheers- en technische documentatie, die Malmberg in staat stellen de Prestaties te (doen) gebruiken en redelijkerwijs te (doen) onderhouden op hetzelfde niveau als waartoe Leverancier zelf in staat is;

8.5.6 de Prestaties niet bezwaard zijn met enig recht of enige aanspraak van een derde en geleverde Goederen haar ten tijde van de Aflevering in volle eigendom toebehoren, daarop geen eigendomsvoorbehoud, beperkt recht of beslag van een derde rust en vrij zijn van andere lasten en beperkingen. Deze garantie geldt niet ten aanzien van Standaard Programmatuur;

8.5.7 (bij elektronische content) de Prestaties vrij zijn van virussen en kwaadaardige c.q. schadelijke software. Deze garantie geldt niet ten aanzien van Standaard Programmatuur.

Artikel 9 Personeel, materialen en gebouwen

9.1 Door Leverancier ingeschakeld personeel voldoet aan door Malmberg gestelde eisen dan wel aan algemene eisen van vakbekwaamheid en deskundigheid.

9.2 Malmberg heeft het recht tot identificatie van personeel dat bij uitvoering van de Overeenkomst wordt betrokken, zonder daarbij het BSN te gebruiken.

9.3 Leverancier is verantwoordelijk en aansprakelijk voor nakoming van uit de Overeenkomst voortvloeiende verplichtingen op grond van belasting- en de sociale zekerheidswetgeving. Leverancier vrijwaart Malmberg tegen alle aanspraken ter zake. Op eerste verzoek van Malmberg toont Leverancier aan dat zij heeft zorggedragen voor afdracht van verschuldigde omzetbelasting, loonbelasting, premies volksverzekeringen en premies werknemersverzekeringen. Malmberg is gerechtigd, zonder daardoor tot schadevergoeding jegens Leverancier gehouden te zijn, de Overeenkomst met onmiddellijke ingang en zonder rechtelijke tussenkomst te beëindigen indien Leverancier achterstallig is.

9.4 Malmberg is te allen tijde bevoegd de bedragen aan omzetbelasting, loonbelasting, premies volksverzekeringen, premies werknemersverzekeringen en/of eventueel daarover in rekening gebrachte rente en boetes, in te houden op de betalingen aan Leverancier en rechtstreeks namens Leverancier af te dragen aan de Belastingdienst en/of uitvoeringsinstellingen. Malmberg is daardoor tegenover Leverancier gekwetst.

9.5 Leverancier draagt voor eigen rekening en risico zorg voor alle te gebruiken materialen en uitrusting, tenzij schriftelijk anders overeengekomen.

9.6 Voor zover Diensten worden verricht in gebouwen of op terreinen van Malmberg of door Malmberg in gebruik, zijn de Leverancier, haar personeel en eventuele door Leverancier ingeschakelde derden gehouden de vastgestelde huisregels na te leven. Leverancier dient zich voortdurend met de uitvoering van de Overeenkomst een aanvang wordt gemaakt op de hoogte te stellen van de omstandigheden op het terrein en in de gebouwen waar de werkzaamheden moeten worden verricht. Kosten van vertraging in de uitvoering van de Overeenkomst veroorzaakt

door omstandigheden zoals hiervoor bedoeld zijn voor rekening en risico van Leverancier.

Artikel 10 Sociale voorwaarden

10.1 Malmberg accepteert geen Prestaties die vervaardigd zijn door of met behulp van kinderen onder de leeftijd van 14 jaar, of Prestaties die de gezondheid, opleiding of ontwikkeling van kinderen kunnen aantasten.

10.2 Malmberg verwacht dat de Leverancier erop toeziet dat haar werknemers en de werknemers van onderaannemers de vrijheid hebben om toe te treden tot een vakbond.

10.3 Malmberg accepteert geen Prestaties vervaardigd of tot stand gebracht onder condities die niet overeenkomen met algemeen aanvaarde werkomstandigheden die voldoen aan de betrokken wetgeving, zoals gedwongen arbeid, arbeid in een risicovolle omgeving of arbeid die de gezondheid aantast.

Artikel 11 Prijzen en Meerwerk

11.1 Leverancier levert de Prestaties voor de in de Overeenkomst of de afzonderlijke Orders vastgelegde vergoedingen. Tenzij schriftelijk anders overeengekomen, worden reistijd en -kosten niet vergoed, zijn alle bedragen in Euro's en inclusief alle (on)kosten waaronder begrepen vervoer-, verzekerings- en verpakingskosten, kosten van druk-, zet- of andere proeven - en fiscale en sociale verzekeringsrechtelijke verplichtingen.

11.2 Overeengekomen vergoedingen zijn vast, tenzij de Overeenkomst omschrijft hoe en onder welke omstandigheden aanpassing plaatsvindt.

11.3 Indien werkzaamheden noodzakelijk zijn die niet redelijkerwijs in de Overeenkomst inbegrepen zijn dient Leverancier deze in redelijkheid kosteloos te verrichten. Slechts indien de extra werkzaamheden aan Malmberg zijn toe te rekenen, zijn deze aan te merken als meerwerk dat voor vergoeding in aanmerking komt. Meerwerk wordt door Leverancier slechts ten uitvoer gelegd indien inhoud en kosten daarvan door middel van een ondertekend geschrift zijn overeengekomen. Meerwerk geschiedt tegen maximaal de tarieven zoals overeengekomen. Voor zover geen tarieven voor meerwerk zijn overeengekomen, handelt Leverancier marktconforme tarieven.

11.4 Indien Leverancier een op grond van enige wettelijke bepaling toekomstige bevoegdheid tot prijsverhoging uitoefent, is Malmberg bevoegd de Overeenkomst op te zeggen per de datum waarop de prijsverhoging in werking treedt, zonder daardoor gehouden te worden tot betaling van enige schadevergoeding of compensatie.

11.5 Malmberg kan nooit gehouden worden tot het betalen van enige voorschotten, het doen van enige andere vooruitbetalingen of het stellen van enige zekerheid.

Artikel 12 Facturering en Betaling

12.1 Leverancier verstuurt facturen voor het leveren van Prestaties op een wijze en met vermelding van de informatie en gegevens zoals door Malmberg aangegeven. Indien is overeengekomen dat betaling volgens nacalculatie plaatsvindt, voegt Leverancier bij de factuur een schriftelijke en gedetailleerde specificatie bij alsmede een urenverantwoording met het aantal en de data van de werkelijk en noodzakelijk bestede dagen of uren, een omschrijving van de verrichte werkzaamheden en de eventuele onkosten. Accordering van uren houdt geen goedkeuring van de Prestaties in.

12.2 Partijen kunnen overeenkomen dat facturering en betaling zal geschieden door middel van een payroll dienstverlener.

12.3 Malmberg betaalt op basis van de Overeenkomst verschuldigde bedragen binnen negenenvertig dagen na ontvangst van de betreffende correcte factuur en de daarbij behorende gegevens en na Acceptatie van de Prestaties, tenzij Malmberg de juistheid, hoogte of verschuldigheid van de betreffende factuur in redelijkheid betwist. De betalingstermijn is geen fatale termijn.

12.4 Indien voorafgaand aan Acceptatie reeds betalingen zijn verricht, zijn deze betaald onder de ontbindende voorwaarde van niet-Acceptatie van de Prestaties.

12.5 Malmberg is pas rente verschuldigd nadat zij deugdelijk in gebreke is gesteld en haar betalingsverplichtingen desondanks niet nakomt.

12.6 Betaling door Malmberg houdt op geen enkele wijze afstand van recht in.

12.7 Malmberg is op ieder moment gerechtigd bedragen die zij van Leverancier heeft te vorderen, te verrekenen met bedragen die Malmberg aan Leverancier verschuldigd is, ongeacht of tussen deze vorderingen voldoende samenhang bestaat.

Artikel 13 IE-rechten

13.1 Alle IE-rechten op enig materiaal dat in het kader van de Overeenkomst door Malmberg aan Leverancier wordt verstrekt, berusten bij Malmberg of haar licentiegevers.

13.2 Leverancier draagt hierbij alle IE-rechten op alle geleverde en nog te leveren Content en op alle resultaten van geleverde en nog te leveren Diensten geheel over aan Malmberg, voor zover nodig door levering bij voorbaat van alle auteursrechten en auteursrechtelijke bevoegdheden op toekomstige werken en ten aanzien van toekomstige exploitatievormen en -wijzen, ongeacht of deze exploitatievormen, exploitatiewijzen en/of daartoe gebruikte media ten tijde van contractsluiting reeds bekend waren en ongeacht de gebruikte technieken. Voor zover levering bij voorbaat niet mogelijk is, of voor zover overdracht om een andere reden niet geldig tot stand is gekomen, verplicht Leverancier zich hierbij om alles te doen en na te laten om een overdracht van IE-rechten alsnog tot stand te brengen, waaronder het ondertekenen van een nadere akte. Leverancier machtigt Malmberg daarnaast onherroepelijk om namens haar alle benodigde documenten, waaronder begrepen een overdrachtsakte, te ondertekenen.

13.3 De overdracht van rechten omvat onder meer het recht de Content openbaar te (laten) maken en te (laten) veeleenvoudigen al dan niet in uitgaven van Malmberg en deze door derden openbaar te (laten) maken en te (laten) veeleenvoudigen in uitgaven van deze derden, het recht de Content te bewerken, op te (laten) slaan en opgeslagen te (laten) houden op (elektronische) informatiedragers, te (laten) exploiteren door derden, bijvoorbeeld door opname in externe databanken of door het verlenen van sublicenties aan derden en te gebruiken voor reclame- en/of promotiedoeleinden. Overdracht van rechten brengt met zich mee dat geen beperking geldt wat betreft frequentie, omvang of verschijningsvorm.

13.4 Leverancier garandeert dat zij geheel bevoegd is tot de overdracht van IE-rechten op (alle onderdelen van) de Content en de resultaten van de Diensten, ter zake geen bevoegdheden aan derden heeft overgedragen en dat de Prestaties en het gebruik dat Malmberg ervan zal maken geen inbreuk zullen maken op IE-rechten van derden en ook anderszins niet onrechtmatig zullen zijn jegens derden. Laatstgenoemde garantie geldt niet ten aanzien van Standaard Programmatuur. Leverancier maakt geen gebruik van restmateriaal op een wijze die schadelijk kan zijn voor Malmberg. Leverancier vrijwaart Malmberg voor alle schade, kosten en claims van derden ter zake het voorgaande.

13.5 Leverancier garandeert dat zij noch enige derde na de overdracht van IE-rechten daarop nog enige aanspraken heeft. Leverancier zal zich onthouden van het zelf gebruiken, exploiteren of door derden laten exploiteren, of op enige wijze openbaar maken of veeleenvoudigen van de Content of de resultaten van de Diensten anders dan strikt noodzakelijk voor uitvoering van de Overeenkomst en zal zich ook anderszins onthouden van handelingen die schadelijk kunnen zijn voor de IE-rechten en/of exploitatie van de Content of de resultaten van de Diensten.

13.6 Leverancier doet afstand van alle persoonlijkheidsrechten genoemd in artikel 25 van de Auteurswet, voor zover krachtens dat wetsartikel toegestaan, en van enige vergelijkbare (persoonlijkheids)rechten die Leverancier op grond van buitenlands recht toekomen.

13.7 Leverancier garandeert dat haar medewerkers en eventueel ingeschakelde derden verplicht zijn hun IE-rechten aan Leverancier over te dragen zodat Leverancier jegens Malmberg aan haar verplichtingen uit hoofde van dit artikel kan voldoen en dat zij een overdrachtsakte zullen ondertekenen.

13.8 In geval van een aanspraak van derden in verband met IE-rechten op de Prestaties, ongeacht of deze aanspraak jegens Malmberg of jegens Leverancier is gericht, is het uitsluitend aan Malmberg om te bepalen of, en zo ja op welke wijze, Malmberg en/of Leverancier op deze aanspraak zullen reageren. Leverancier verleent hierbij onherroepelijk en onvoorwaardelijk toestemming om iedere gerechtelijke en buitengerechtelijke procedure te voeren in geval van enige inbreuk door derden op de IE-Rechten ten aanzien van de Content. Malmberg is niet verplicht enige procedure te voeren.

13.9 Indien en voor zover nodig verleent Leverancier desgevraagd aan Malmberg alle redelijke medewerking om tegen derden maatregelen te nemen ter handhaving en verdediging van de IE-rechten alsook ter verkrijging van nieuwe rechten.

13.10 Leverancier is niet gerechtigd Malmberg's naam, logo, merken en/of uitgaven of producten direct dan wel indirect te gebruiken of ernaar te verwijzen zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van Malmberg

Artikel 14 Vertrouwelijke informatie

14.1 Indien en voor zover bij uitvoering van de Overeenkomst informatie van een partij ter kennis komt van de andere partij en deze informatie mondeling of schriftelijk is aangeduid als vertrouwelijk, of waarvan de ontvangende partij in redelijkheid zou moeten hebben kunnen begrijpen dat deze als vertrouwelijk moet worden aangemerkt, zal de ontvangende partij deze informatie strikt geheim houden, alleen gebruiken voor het uitvoeren van de Overeenkomst en toegang tot die informatie beperken tot personen die daarvan voor dat doel kennis moeten nemen. De ontvangende partij staat ervoor in dat deze personen door een arbeidsovereenkomst en/of een geheimhoudingsovereenkomst verplicht zijn tot geheimhouding van deze vertrouwelijke informatie. Als vertrouwelijk wordt onder andere aangemerkt enige informatie over de inhoud van, de commerciële resultaten van of plannen met lesmethodes van Malmberg.

14.2 Onder vertrouwelijke informatie wordt niet verstaan informatie die reeds openbaar was op het moment dat deze ter kennis kwam van de ontvangende partij of naderhand openbaar is geworden buiten toedoen van de ontvangende partij, of die de ontvangende partij van een derde heeft gekregen zonder dat daarbij een geheimhoudingsverplichting is opgelegd of deze derde daartoe verplicht was.

14.3 Leverancier zal zich jegens derden niet over Malmberg uitlaten op een wijze die haar schade kan toebrengen.

14.4 Leverancier verbeurt een onmiddellijk opeisbare en niet voor matiging vatbare boete van € 25.000,- (zegge: vijfentwintigduizend euro) per (gehele of gedeeltelijke) overtreding van dit artikel.

Artikel 15 Persoonsgegevens

15.1 Indien Leverancier ten behoeve van het leveren van de Prestaties persoonsgegevens verwerkt, geldt dit Artikel 15 als bewerkersovereenkomst tussen Malmberg en Leverancier, waarbij het ervoor wordt gehouden dat Malmberg verantwoordelijke is in de zin van de Wet bescherming Persoonsgegevens ("Wbp") en Leverancier bewerker. Onverminderd het voorgaande, sluit Leverancier op eerste verzoek van Malmberg een afzonderlijke, voor de betreffende situatie gebruikelijke en passende bewerkersovereenkomst.

15.2 Leverancier garandeert te handelen conform de Wbp en eventuele (nationale of Europese) regelgeving ter vervanging van de Wbp en de persoonsgegevens die haar worden verstrekt adequaat te beveiligen. Op eerste verzoek van Malmberg maakt Leverancier aan Malmberg inzichtelijk hoe zij hieraan invulling geeft.

15.3 Leverancier verwerkt persoonsgegevens die zij heeft verkregen van Malmberg in het kader van de Overeenkomst uitsluitend in opdracht van Malmberg ten behoeve van het leveren van de Prestaties. Leverancier maakt zonder uitdrukkelijke toestemming van Malmberg door middel van een ondertekend geschrift geen gebruik van de persoonsgegevens voor eigen doeleinden of doeleinden van derden.

15.4 Leverancier brengt geen persoonsgegevens over naar of maakt deze toegankelijk in of vanuit een land buiten de Europese Economische Ruimte, tenzij daartoe door Malmberg toestemming is gegeven in een ondertekend geschrift en op de doorgifte een geldig regime van toepassing is dat een passend beschermingsniveau waarborgt.

15.5 Leverancier neemt passende technische en organisatorische maatregelen om de persoonsgegevens te beveiligen tegen verlies en enige vorm van onrechtmatige verwerking. Deze maatregelen garanderen, rekening houdend met de stand der techniek en de kosten van de tenuitvoerlegging, een passend beveiligingsniveau, gelet op de risico's die de verwerking en de aard van de te beschermen gegevens met zich meebrengen. Onder andere bestaan deze maatregelen uit:

15.5.1 Fysieke beveiliging en beveiliging van apparatuur;

15.5.2 Het uitwerken van een beleidsdocument voor informatiebeveiliging;

15.5.3 Het toewijzen van verantwoordelijken voor beveiliging;

15.5.4 Het hanteren van toegangsbeveiliging (procedures om bevoegde werknemers toegang te geven tot de informatiesystemen- en diensten);

15.5.5 Werknemers in hun arbeidsovereenkomst en/of een geheimhoudingsovereenkomst te verplichten tot geheimhouding van vertrouwelijke informatie, waaronder persoonsgegevens.

15.6 Voor zover Leverancier derden inschakelt bij de uitvoering van de Overeenkomst, zijn die derden gehouden aan dezelfde richtlijnen als de werknemers van Leverancier.

15.7 Indien zich een inbreuk op de beveiliging van persoonsgegevens voordoet waarbij de gegevens toegankelijk zijn

geweest voor onbevoegden, verloren zijn gegaan of onrechtmatig zijn verwerkt, of indien het vermoeden bestaat dat dat het geval is geweest, meldt Leverancier dit direct en in ieder geval binnen vierentwintig (24) uur na ontdekking aan Malmberg. Malmberg is de eerste partij die geïnformeerd wordt.

Artikel 16 Audits

16.1 Malmberg heeft het recht bij Leverancier aangekondigde en onaangekondigde audits uit te (laten) voeren, waaronder financiële, operationele en compliance audits betreffende de juistheid van facturen en het naleven van de bepalingen in deze Overeenkomst waaronder met betrekking tot vergoedingen, beveiliging en verzekeringen. Leverancier garandeert dat zij te allen tijde een deugdelijke boekhouding voert.

16.2 Leverancier verleent Malmberg en/of door haar ingeschakelde derden ten behoeve van audits op eerste verzoek toegang tot de gebouwen, systemen en boekhouding van Leverancier en alle medewerking verlenen aan door of namens Malmberg uit te voeren audits. Audits vinden in beginsel slechts plaats tijdens normale werktijden en Malmberg spant zich ervoor in dat audits de normale bedrijfsvoering van Leverancier zo min mogelijk beperken. Leverancier brengt geen kosten in rekening voor de door haar verleende medewerking aan de audit. De eigen kosten en de kosten van door Malmberg voor audits ingeschakelde derden worden door Malmberg gedragen tenzij de audit onregelmatigheden aan het licht brengt. In dat geval komen de redelijke kosten voor rekening van Leverancier, onverminderd enige overige rechten van Malmberg.

16.3 Malmberg behandelt informatie die zij als gevolg van audits verkrijgt, in overeenstemming met Artikel 14.

16.4 Leverancier garandeert dat Malmberg onder dezelfde voorwaarden als hiervoor omschreven, het recht en de mogelijkheid heeft audits uit te (laten) uitvoeren bij door Leverancier ingeschakelde derden.

Artikel 17 Aansprakelijkheid

17.1 Leverancier is jegens Malmberg aansprakelijk voor en vrijwaart Malmberg, haar bestuurders, management, werknemers, vertegenwoordigers en rechtsopvolgers volledig tegen alle schade en kosten, waaronder begrepen schade en kosten ten gevolge van gebreken in de Prestaties, (vermeende) inbreuken op IE-rechten op de Prestaties, aanspraken van derden, incassokosten, wettelijke handelsrente, winstderving, verbeurde boetes en kosten van juridische bijstand, die Malmberg lijdt of maakt ten gevolge van (i) een toerekenbare tekortkoming in de nakoming van de Overeenkomst door Leverancier, diens personeel of door haar ingeschakelde derden, (ii) enig handelen van Leverancier, diens personeel of door haar ingeschakelde derden in de uitvoering van deze Overeenkomst of (iii) een onrechtmatige daad.

17.2 Leverancier zal enige schade die ontstaat bij de uitvoering van de Overeenkomst onmiddellijk aan Malmberg melden en uiterlijk 24 uur nadat de schade is ontstaan.

17.3 Leverancier vrijwaart Malmberg, haar bestuurders, management, werknemers, vertegenwoordigers en rechtsopvolgers tegen alle mogelijke vorderingen van de belastingdienst en/of de uitvoeringsinstelling tot inhouding en/of afdracht van belastingen respectievelijk sociale premies, inclusief de eventueel daarop vallende rente en eventuele administratieve boetes, die verband houden met het leveren van de Prestaties.

17.4 Leverancier vrijwaart Malmberg voor alle aanspraken van derden, waaronder administratieve boetes, verband houdend met aan Leverancier toe te rekenen overtredingen van toepasselijke exportbepalingen. Indien bij export van Prestaties exportbepalingen van toepassing zijn die Malmberg dient na te leven, stelt Leverancier Malmberg hiervan tijdig op de hoogte.

17.5 Malmberg is jegens Leverancier niet aansprakelijk voor enige schade of kosten die Leverancier lijdt of maakt. Indien Malmberg desondanks aansprakelijk wordt geacht, is haar aansprakelijkheid beperkt op de wijze als in de volgende artikelen bepaald.

17.6 Aansprakelijkheid van Malmberg uit een toerekenbare tekortkoming in de nakoming van een verplichting ontstaat slechts indien Malmberg onverwijld en deugdelijk in gebreke is gesteld door Leverancier, en daarbij een redelijke termijn heeft gekregen ter herstel van de tekortkoming van tenminste dertig dagen, en Malmberg ook na die termijn toerekenbaar in de nakoming van haar verplichtingen tekort blijft schieten.

17.7 Malmberg is jegens Leverancier uitsluitend aansprakelijk voor de volgende schade, indien en voor zover die schade een gevolg is van een aan Malmberg toerekenbare tekortkoming en/of onrechtmatige daad: materiële schade aan zaken, redelijke kosten gemaakt ter voorkoming of beperking van zulke schade en de

redelijke kosten gemaakt ter vaststelling van de schadeoorzaak, de aansprakelijkheid, de schade en de wijze van herstel van dergelijke schade.

17.8 De totale aansprakelijkheid van Malmberg is in alle gevallen beperkt tot het bedrag dat in het voorkomende geval daadwerkelijk door haar verzekering wordt uitgekeerd.

17.9 Iedere verdergaande aansprakelijkheid van Malmberg, waaronder begrepen aansprakelijkheid voor gevolgschade, is uitgesloten. Onder gevolgschade wordt in dit verband in ieder geval verstaan gederfde winst, gemiste besparingen, vertragingsschade, schade door bedrijfsstagnatie en verminderde goodwill in het bedrijf of het beroep van de Leverancier.

17.10 Dit artikel beperkt op geen enkele wijze de aansprakelijkheid van Malmberg voor schade die het gevolg is van opzet of bewuste roekeloosheid van Malmberg zelf ("eigen handelen") en/of haar bedrijfsleiding.

Artikel 18 Verzekering

18.1 Leverancier garandeert voor de nakoming van haar verplichtingen onder de Overeenkomst en voor schade voortvloeiend uit haar aansprakelijkheid jegens Malmberg adequaat verzekerd te zijn en gedurende de looptijd van de Overeenkomst verzekerd te blijven bij een gerenommeerde verzekeraar, waaronder indien toepasselijk onder deugdelijke product- beroeps- en bedrijfsaansprakelijkheidsverzekeringen. Leverancier informeert Malmberg onverwijld over enige (verwachte) wijzigingen in haar verzekeringen of verzekeringsvoorwaarden die relevant kunnen zijn voor Malmberg. Leverancier overhandigt op eerste verzoek van Malmberg afschrift(en) van haar verzekeringspolis(sen) alsmede bewijs van premiebetaling.

18.2 In het geval Leverancier - in verband met een mogelijke toekomstige aansprakelijkheid jegens Malmberg - een vordering kan instellen op grond van een verzekeringsovereenkomst, draagt Leverancier ervoor zorg dat deze betaling rechtstreeks aan Malmberg of haar verzekeraar geschiedt, tenzij de polisvoorwaarden zich daartegen verzetten. Daartoe kan Malmberg verzeilen dat Leverancier de verzekering aangaat ten behoeve van Malmberg of dat de Leverancier de vordering aan Malmberg of haar verzekeraar overdraagt.

18.3 Een eventuele betaling aan Malmberg op basis van de verzekeringsovereenkomst van Leverancier doet geen afbreuk aan enig recht op schadevergoeding van Malmberg voor zover deze schade het uitgekeerde bedrag overstijgt.

Artikel 19 Force majeure

19.1 Indien Leverancier ten gevolge van een situatie van overmacht blijvend is verhinderd uitvoering te geven aan zijn verplichtingen jegens Malmberg, is Malmberg enkel verplicht tot vergoeding van Prestaties die tot aan dat moment reeds zijn volbracht, tenzij Malmberg vanwege de gedeeltelijke uitvoering van de Prestaties hiervan redelijkerwijs niet kan hebben geprofiteerd, in welk geval Malmberg in het geheel niet gehouden is tot enige betaling. Onder overmacht worden uitsluitend verstaan externe, onvoorziene omstandigheden, voor zover de gevolgen redelijkerwijs niet kunnen worden vermeden door Leverancier. De volgende situaties worden in ieder geval niet als overmacht aangemerkt: gebrek aan personeel, economische omstandigheden, ziekte van personeel, stakingen, late levering of ongeschikte materialen, transportproblemen en/of tekortkomingen aan de zijde van derden of toeleveranciers. Leverancier zal Malmberg onmiddellijk schriftelijk informeren indien zich een situatie van overmacht voordoet of dreigt voor te doen.

19.2 Indien de overmachtssituatie voortduurt voor een periode van twintig aaneengesloten dagen, of redelijkerwijs kan worden verwacht dat dit het geval zal zijn, is Malmberg gerechtigd de Overeenkomst met onmiddellijke ingang buitengerechtelijk en zonder ingebrekestelling schriftelijk te ontbinden of beëindigen, zonder daardoor gehouden te zijn tot betaling van enige vergoeding of compensatie.

Artikel 20 Tekortkoming en ontbinding

20.1 Indien Leverancier (indien een ingebrekestelling noodzakelijk is: na een schriftelijke ingebrekestelling waarbij haar een redelijke termijn is gegeven om haar verplichtingen alsnog na te komen, waarbij een termijn van twintig dagen in ieder geval als redelijk wordt aangemerkt) tekort (blijft) schiet(en) in de volledige/correcte/tijdige nakoming van één of meer van haar verbintenissen, is Malmberg gerechtigd, onverminderd overige rechten en geheel naar haar eigen keuze (i) (verdere) uitvoering van de Overeenkomst op te schorten totdat Leverancier volledig aan haar verplichtingen heeft voldaan, (ii) voor rekening van Leverancier zelf maatregelen te (laten) treffen waaronder het voor

rekening en kosten van Leverancier inkopen van vervangende Prestaties bij derden dan wel (iii) de Overeenkomst met onmiddellijke ingang geheel of gedeeltelijk te ontbinden.

20.2 Indien naar het oordeel van Malmberg gegronde reden bestaat te vrezen dat Leverancier haar verplichtingen jegens Malmberg niet, niet behoorlijk of niet tijdig zal nakomen, is Leverancier verplicht om op eerste verzoek van Malmberg en in de door Malmberg gewenste vorm zekerheid te stellen voor de volledige nakoming van al haar verplichtingen.

20.3 Alle buitengerechtelijke en gerechtelijke kosten van Malmberg als gevolg van niet-nakoming door Leverancier, waaronder voor rechtsbijstand, komen ten laste van Leverancier.

20.4 Leverancier heeft niet het recht de Overeenkomst gedeeltelijk te ontbinden. Leverancier komt geen recht toe tot enige vorm van opschorting, verrekening, retentie, eigendomsvoorbehoud of reclame.

Artikel 21 Duur en (tussentijdse) beëindiging

21.1 De Overeenkomst heeft een duur zoals daarin bepaald. Indien geen specifieke duur is bepaald, eindigt de Overeenkomst door volbrenging.

21.2 Malmberg is gerechtigd de Overeenkomst met onmiddellijke ingang te beëindigen zolang Leverancier nog niet is begonnen met de uitvoering van de Overeenkomst, mits Malmberg de door Leverancier gemaakte redelijke kosten van voorbereiding vergoedt, voor zover deze in overeenstemming met de Overeenkomst zijn gemaakt.

21.3 Malmberg is te allen tijde gerechtigd de Overeenkomst op te zeggen met inachtneming van een opzegtermijn van één maand, zonder dat Malmberg tot enige schadevergoeding of compensatie jegens Leverancier is gehouden.

21.4 Leverancier is niet gerechtigd de Overeenkomst op te zeggen tenzij het een Overeenkomst voor onbepaalde tijd betreft in welk geval Leverancier de Overeenkomst mag opzeggen met inachtneming van een redelijke opzegtermijn.

21.5 Leverancier zal alle op het moment van beëindiging van een Raamovereenkomst nog uitstaande Orders volledig uitleveren conform de bepalingen van de Raamovereenkomst, tenzij Malmberg Leverancier binnen veertien dagen na beëindiging anders instrueert.

21.6 Onverminderd de rechten van Malmberg op grond van de wet, is Malmberg, zonder dat een schriftelijke ingebrekestelling of tussenkomst van de rechter is vereist en zonder dat Malmberg tot enige schadevergoeding of compensatie jegens Leverancier is gehouden, gerechtigd de Overeenkomst met onmiddellijke ingang geheel of gedeeltelijk schriftelijk te ontbinden of beëindigen indien (i) Leverancier surséance van betaling aanvraagt of in staat van faillissement wordt verklaard of zich andere liquiditeitsproblemen voordoet, (ii) indien Malmberg een gegrond vermoeden heeft dat deze situaties zich voordoen of dat zich omstandigheden voordoen die tot genoemde situaties zouden kunnen leiden, (iii) een crediteur van Leverancier beslag legt of een andere vergelijkbare maatregel neemt ten aanzien van de activa van Leverancier of een aanmerkelijk gedeelte daarvan, (iv) een rechterlijke uitspraak Malmberg verbiedt uitvoering te geven aan de Overeenkomst, (v) de onderneming van Leverancier geheel of gedeeltelijk wordt overgedragen aan, of fuseert met, een derde of (vi) de Prestaties worden geleverd ten behoeve van een klant van Malmberg en de overeenkomst met deze klant geheel of gedeeltelijk eindigt dan wel deze klant surséance van betaling aanvraagt of in staat van faillissement wordt verklaard.

Artikel 22 Gevolgen van Beëindiging

22.1 Leverancier stelt onverwijld na beëindiging van de Overeenkomst, om welke reden dan ook, alle Goederen en overige materialen die Leverancier voor Malmberg onder zich houdt, ter hand aan Malmberg of een door haar aangewezen derde, dit conform de door Malmberg verstrekte instructies.

22.2 Leverancier verleent bij beëindiging van de Overeenkomst, om welke reden dan ook, aan Malmberg alle noodzakelijke medewerking om de continuïteit van haar bedrijfsvoering te waarborgen en snelle en zorgvuldige overdracht van de dienstverlening aan een derde te bewerkstelligen. Indien goede en volledige overdracht van de dienstverlening naar mening van Malmberg alleen mogelijk is indien Leverancier gedurende bepaalde tijd haar diensten voortzet, zal zij dat op verzoek van Malmberg gedurende maximaal drie maanden na beëindiging doen. Malmberg zal de hieraan verbonden kosten op basis van de voor de Overeenkomst geldende tarieven voldoen.

22.3 Indien Leverancier naar mening van Malmberg involvendoende in het werk stelt om te voldoen aan haar verplichtingen op grond van het vorige lid van dit artikel, voorziet Malmberg

haar schriftelijk van duidelijke en redelijke instructies waarbij Leverancier een redelijke termijn wordt gegeven hieraan te voldoen. Voldoet Leverancier niet binnen deze termijn aan de instructies, dan verbeurt zij, onverminderd enige overige rechten van Malmberg, een onmiddellijk opeisbare en niet voor matiging vatbare boete van € 5.000,- (zegge: vijfduizend euro) vermeerderd met een boete van € 1.000,- (zegge: duizend euro) voor elke dag, een gedeelte van een dag daaronder begrepen, dat zij nalatig blijft hieraan te voldoen. Een termijn van tien dagen wordt in ieder geval als redelijk aangemerkt.

22.4 Beëindiging van de Overeenkomst, op welke wijze dan ook, heeft geen invloed op de op grond van Artikel 13 aan Malmberg toekomende IE-rechten op de Prestaties of aan Malmberg verleende rechten.

22.5 Indien Malmberg op het moment van een ontbinding van deze Overeenkomst reeds Prestaties heeft ontvangen zullen deze Prestaties en de daarvoor door Malmberg betaalde vergoedingen geen voorwerp van ongedaanmaking zijn.

22.6 Na beëindiging is Leverancier verplicht bedragen die vooruit zijn betaald terug te betalen.

22.7 Bepalingen die naar hun aard bedoeld zijn beëindiging van de Overeenkomst te overleven, zullen tussen partijen van kracht blijven. De volgende artikelen zullen hoe dan ook van kracht blijven na beëindiging: Artikel 8, Artikel 13, Artikel 14, Artikel 15, Artikel 16, Artikel 17, Artikel 22, artikel 23.1 en 23.2, Artikel 35, Artikel 36 en Artikel 37.

Artikel 23 Diversen

23.1 Op de Overeenkomst en op deze Voorwaarden is Nederlands recht van toepassing.

23.2 Alle geschillen, voortvloeiend uit of samenhangend met de Overeenkomst worden bij uitsluiting voorgelegd aan de bevoegde rechter van de rechtbank Oost-Brabant, tenzij partijen alsnog arbitrage of bindend advies overeenkomen.

23.3 In geval van nietigheid of vernietiging door Leverancier van één of meer bepalingen van de Voorwaarden blijven de overige bepalingen van de Voorwaarden onverminderd van toepassing op de Overeenkomst. Partijen treden in overleg om een nietige of vernietigde bepaling van de Voorwaarden te vervangen door een bepaling die wel geldig c.q. niet-vernietigbaar is en die zoveel mogelijk aansluit bij het doel en de strekking van de nietige c.q. vernietigde bepaling.

23.4 Afstand van recht is slechts mogelijk door middel van een uitdrukkelijke en schriftelijk afgegeven verklaring.

23.5 Leverancier is niet gerechtigd de rechten en verplichtingen uit de Overeenkomst aan een derde over te dragen zonder voorafgaande toestemming van Malmberg door middel van een ondertekend geschrift. Malmberg is gerechtigd aan deze toestemming voorwaarden te verbinden.

23.6 Malmberg is bevoegd de rechten en verplichtingen uit de Overeenkomst geheel of gedeeltelijk over te dragen (i) aan met Malmberg in een groep verbonden ondernemingen, (ii) aan derden tezamen met het bedrijf van Malmberg en (iii) in geval van een fusie.

23.7 Elektronische communicatie verstuurd door Malmberg wordt geacht te zijn ontvangen op de dag van verzending, tenzij het tegendeel door Leverancier wordt bewezen.

23.8 De Overeenkomst dient te worden aangemerkt als een overeenkomst van opdracht. Malmberg en Leverancier zijn onafhankelijke partijen die niet bevoegd zijn elkaar te vertegenwoordigen, voor elkaar rechtshandelingen te verrichten, te bemiddelen bij of namens elkaar overeenkomsten aan te gaan, garanties af te geven of toezeggingen te doen. Er is voorts geen sprake van enige gezagsverhouding tussen Malmberg en Leverancier anders dan als tussen een opdrachtgever en Leverancier in de zin van afdeling 1 van titel 7 van boek 7 van het Burgerlijk Wetboek.

23.9 De toepasselijkheid van het Weens Koopverdrag (CISG) wordt uitdrukkelijk uitgesloten.

Hoofdstuk 2 Inlenen van Personeel

Artikel 24 Algemeen

24.1 Onverminderd de toepasselijkheid van de algemene bepalingen van Hoofdstuk 1, en de eventuele toepasselijkheid van de bepalingen van Hoofdstuk 3, zijn de bepalingen van dit Hoofdstuk 2 van toepassing indien de door Leverancier te leveren Diensten bestaan uit het (voor)selecteren, beschikbaar stellen en/of inzetten van geschikte kandidaten in een uitzend- dan wel detachingsvorm.

24.2 Onverminderd de toepasselijkheid van alle overige algemene bepalingen van zijn in ieder geval artikel 9.1 t/m artikel 9.4 en artikel 12.1 van overeenkomstige toepassing.

24.3 Indien Leverancier een uitzendonderneming is, is zij NEN 4400 gecertificeerd en opgenomen in het Register Normering Arbeid. Op eerste verzoek van Malmberg overlegt Leverancier een NEN 4400 verklaring. Indien Leverancier niet NEN 4400 gecertificeerd is, overlegt zij op eerste verzoek en op eigen kosten een Verklaring betalingsgedrag Keten- en Inlenersaansprakelijkheid van de Belastingdienst van maximaal drie maanden oud. Zolang de werkzaamheden voortduren overlegt zij elke drie maanden een nieuwe verklaring.

24.4 Leverancier verstrekt op eerste verzoek en op eigen kosten een verklaring, opgemaakt en ondertekend door een in onderling overleg aan te wijzen registeraccountant, waarin deze stelt dat over de achterliggende periode aan de verplichtingen uit of krachtens de fiscale en sociale zekerheidswetgeving is voldaan.

Artikel 25 Selectie, Leiding en Toezicht

25.1 Malmberg verstrekt een omschrijving van functie, functie-eisen, werktijden, arbeidsduur, werkzaamheden, arbeidsplaats en beoogde looptijd van terbeschikkingstelling.

25.2 Leverancier zal zich inspannen binnen een redelijke termijn na ontvangst van een verzoek van Malmberg één of meer kandidaten werven en/of selecteren die voldoen aan het profiel. Op basis van dit voorstel doet Malmberg een selectie. Malmberg is niet gehouden enige aangeboden kandidaat in te lenen.

25.3 Leverancier verstrekt Malmberg op eerste verzoek kopieën van de werkgeversverklaring, diploma's, getuigschriften en/of referenties van het voorgestelde personeel.

25.4 In het kader van inlening in te schakelen personeel is onder leiding en toezicht van Malmberg werkzaam, terwijl de dienstbetrekking tussen personeel en Leverancier in stand blijft. Het ingeleende personeel volgt gedurende de Overeenkomst alle redelijke instructies en aanwijzingen van Malmberg op.

25.5 Tenzij vooraf door middel van een ondertekend geschrift anders overeengekomen, maakt Leverancier voor het verrichten van de werkzaamheden slechts gebruik van personeel dat bij Leverancier in dienst is (op basis van een arbeids- of uitzendovereenkomst). Leverancier draagt op eerste verzoek van Malmberg zorg voor bewijs daarvan.

Artikel 26 Identiteit, tewerkstelling, VOG en Waadi

26.1 Leverancier zal voldoen, en draagt er zorg voor dat het ter beschikking gestelde personeel zal voldoen, aan alle wettelijke vereisten en vergunningen om in Nederland legaal arbeid te mogen verrichten. Leverancier verklaart daarbij uitdrukkelijk de verplichtingen die op haar rusten ten gevolge van de Wet op de Identificatieplicht ("WID"), de Wet allocatie arbeidskrachten door intermediairs ("Waadi") en de Wet Arbeid Vreemdelingen ("WAV") na te leven. Steeds vóór aanvang van de werkzaamheden door een personeelslid van niet Nederlandse afkomst, verstrekt Leverancier een afschrift van een geldig document als bedoeld in artikel 1 van de WID alsmede – indien en voor zover wettelijk vereist – een afschrift van een geldige werkvergunning aan Malmberg.

26.2 Indien Leverancier in gebreke blijft te voldoen aan de verplichtingen genoemd in artikel 26.1 kan Malmberg de personeelsleden die het betreft de toegang ontzeggen.

26.3 Leverancier vrijwaart Malmberg, haar bestuurders, management, werknemers, vertegenwoordigers en rechtsopvolgers volledig tegen alle schade en kosten, waaronder begrepen schade en kosten ten gevolge van aanspraken van derden, incassokosten, winstderving, verbeurde boetes en kosten van juridische bijstand, die Malmberg lijdt of maakt ten gevolge van illegale arbeid en/of het niet voldoen door Leverancier aan de verplichtingen uit hoofde van genoemde wetgeving.

26.4 Op eerste verzoek van Malmberg doet de Leverancier een Verklaring omtrent gedrag (VOG) van het personeel aan Malmberg doen toekomen.

Artikel 27 Arbeid, vervanging en ziekte

27.1 De arbeidsduur en werktijden van het personeel worden vastgelegd in de Order. Werkzaamheden worden verricht tijdens normale kantooruren van Malmberg, tenzij schriftelijk anders overeengekomen. Werkzaamheden die het personeel in overuren dient te verrichten, dienen vooraf schriftelijk te worden goedgekeurd door Malmberg.

27.2 Dagen waarop het personeel geen werkzaamheden kan verrichten in verband met feestdagen of verlof opneemt, reistijd woon-werk en uren dat het personeel wegens ziekte niet in staat is de arbeid te verrichten, worden door Malmberg niet vergoed, tenzij schriftelijk anders overeengekomen.

27.3 De dagen waarop het ter beschikking gesteld personeel verlof mag opnemen worden in overleg vastgesteld.

27.4 Leverancier zal het personeel slechts na vooraf verkregen schriftelijke toestemming van Malmberg tijdelijk of definitief vervangen.

27.5 Bij iedere vervanging wordt vervangend personeel beschikbaar gesteld dat ten aanzien van deskundigheid, opleidingsniveau en ervaring van minimaal gelijk niveau is. De oorspronkelijke tarieven blijven gelijk en inwerkkosten zijn voor rekening van Leverancier.

27.6 Bij ziekte van een door Leverancier ingezet personeelslid waarvan kan worden aangenomen dat deze langer dan tien werkdagen kan duren, alsmede ingeval van afwezigheid om een andere reden waardoor het personeelslid langer dan tien werkdagen niet beschikbaar is, wordt deze op eerste verzoek van Malmberg vervangen. Indien het betreffende personeelslid niet binnen vijf werkdagen kan worden vervangen, is Malmberg gerechtigd de terbeschikkingstelling met onmiddellijke ingang te beëindigen, zonder dat Malmberg tot enige schadevergoeding jegens Leverancier is gehouden.

Artikel 28 Einde van terbeschikkingstelling

28.1 Een ter beschikkingstelling voor (on)bepaalde tijd van een personeelslid eindigt van rechtswege zodra Leverancier het personeel niet meer ter beschikking kan stellen, doordat de (arbeids- of uitzend)overeenkomst tussen Leverancier en het personeel is geëindigd, door het verstrijken van overeengekomen duur, door voltooiing van het betreffende project (een en ander ter beoordeling van Malmberg) of door schriftelijke opzegging door Malmberg.

28.2 Bij beëindiging van de werkzaamheden zal het personeel alle Prestaties, gegevens, informatie en uitrusting welke door Malmberg ter beschikking zijn gesteld of door het personeel in het kader van de werkzaamheden zijn vervaardigd, naar keuze van Malmberg aan haar afgeven of vernietigen.

Hoofdstuk 3 ICT Diensten

Artikel 29 Algemeen en aanvullende definities

29.1 Onverminderd de toepasselijkheid van de algemene bepalingen van Hoofdstuk 1 en de eventuele toepasselijkheid van de bepalingen van Hoofdstuk 2, zijn de bepalingen van dit Hoofdstuk 3 van toepassing indien Leverancier ICT-Diensten aan Malmberg levert.

29.2 In dit hoofdstuk worden de volgende begrippen gedefinieerd als volgt:

Acceptatie: de schriftelijke acceptatie door Malmberg inhoudende dat de Apparatuur en/of Programmatuur zowel afzonderlijk als in onderlinge samenhang voldoen aan de overeengekomen specificaties en het beoogde doel.

Acceptatietest: de test(procedure) waarmee kan worden getest of de Apparatuur en/of Programmatuur zowel afzonderlijk als in onderlinge samenhang voldoen aan de overeengekomen specificaties en het beoogde doel.

Apparatuur: door Leverancier op basis van de Overeenkomst te leveren apparatuur en/of hardware, inclusief bijbehorende relevante systeemsoftware, documentatie en materialen, waarop of in samenhang waarmee de Programmatuur door Leverancier dient te worden geïnstalleerd, geïmplementeerd en dient te functioneren.

Gebreke: iedere storing of ander mankement en iedere tekortkoming of non-conformiteit in de Programmatuur en/of de Apparatuur.

Maatwerk Programmatuur: door Leverancier ten behoeve van Malmberg te ontwikkelen en aan te passen computerprogrammatuur, waaronder begrepen wijzigingen en/of aanvullingen van de Standaard Programmatuur inclusief bijbehorende documentatie, materialen, objectcodes en broncodes, zoals beschreven in de Overeenkomst.

Programmatuur: de door Leverancier onder de Overeenkomst geleverde of te leveren Standaard en/of Maatwerk Programmatuur, met bijbehorende nieuwe en/of verbeterde versies.

Standaard Programmatuur: programmatuur met bijbehorende documentatie en materialen zoals omschreven in de Overeenkomst, die niet specifiek door Leverancier of door derden ten behoeve van Malmberg is ontwikkeld.

Artikel 30 Onderzoek en advisering

30.1 Ter bepaling van het door Malmberg met de Programmatuur beoogde gebruik, heeft Leverancier zich afdoende op de hoogte gesteld van de doelstellingen waarmee Malmberg de Overeenkomst aangaat en met de organisatie, locatie en ICT omgeving van Malmberg, voor zover van belang.

30.2 Leverancier verklaart alle voor de door haar te leveren Prestaties vereiste informatie bij Malmberg op te hebben gevraagd.

30.3 Het is Leverancier slechts toegestaan zich met eigen apparatuur (al dan niet op afstand) toegang te verschaffen tot het netwerk van Malmberg indien Malmberg hiervoor voorafgaande schriftelijke toestemming heeft verleend. Aan deze toestemming kunnen voorwaarden worden verbonden. Leverancier garandeert dat de apparatuur die Leverancier gebruikt veilig is en geen virussen of andere kwaadaardige dan wel schadelijke software bevat.

30.4 Indien overeengekomen, stelt Leverancier een technisch en functioneel ontwerp op. Ook doet Leverancier een voorstel voor de projectfasering ten aanzien van de oplevering van de Prestaties.

30.5 Indien Leverancier gebruik wil maken van open source software of software van derden geeft zij dit voorafgaand aan het sluiten van de Overeenkomst aan Malmberg te kennen.

30.6 Indien voor de ontwikkeling en/of levering van de Programmatuur gebruik wordt gemaakt van (web)applicaties, (web)services en/of infrastructuur van Leverancier, heeft Malmberg het recht hierop redelijke en gebruikelijke security tests uit te (laten) voeren. Leverancier verleent hieraan op eerste verzoek alle redelijke medewerking.

Artikel 31 Standaard Programmatuur

31.1 Leverancier verstrekt voorafgaand aan het sluiten van een Overeenkomst voor gebruik van Standaard Programmatuur aan Malmberg informatie over afwijkingen in het functioneren van de Standaard Programmatuur ten opzichte van de door Malmberg gewenste specificaties, voor zover deze Leverancier bekend zijn of redelijkerwijs bekend moeten zijn.

31.2 Malmberg is gerechtigd back-up kopieën van de Standaard Programmatuur (waaronder de bijbehorende documentatie) te maken en fouten te (laten) herstellen.

31.3 Indien de apparatuur waarop de Standaard Programmatuur is geïnstalleerd onverhoopt geheel of gedeeltelijk buiten werking is, is Malmberg gerechtigd de Standaard Programmatuur te installeren en gebruiken op vervangende apparatuur zonder daardoor gehouden te zijn enige extra vergoedingen te betalen en ongeacht waar deze apparatuur is opgesteld, mits de licentievoorwaarden van de producent van de Standaard Programmatuur dat toestaan. Malmberg is gerechtigd ter voorbereiding op mogelijke uitwijk, Standaard Programmatuur alvast op vervangende apparatuur te installeren en te testen voor gebruik.

31.4 Onverminderd de aan Malmberg toekomende bevoegdheden, berusten de IE-Rechten ten aanzien van de Standaard Programmatuur bij Leverancier of haar licentiegevers. Ten aanzien van Standaard Programmatuur verleent Leverancier aan Malmberg het onherroepelijke, niet-exclusieve recht om de Standaard Programmatuur voor onbepaalde tijd te gebruiken, mits de licentievoorwaarden van de producent van de Standaard Programmatuur dat toestaan. Eventuele licentievoorwaarden van derden en de omvang van het gebruiksrecht worden in de Overeenkomst vermeld. Leverancier verkoopt aan Malmberg de informatiedrager(s) waarop de Standaard Programmatuur is vastgelegd.

31.5 Bij de levering van Standaard Programmatuur of de ontwikkeling van Maatwerk Programmatuur bovenop al bestaande Standaard Programmatuur contracteert Leverancier, waar hij de Standaard Programmatuur van een derde betreft, rechtstreeks met die derde en draagt zorg voor de benodigde licenties voor het gebruik van de Standaard Programmatuur door Malmberg.

Artikel 32 Maatwerk Programmatuur

32.1 Malmberg en Leverancier specificeren in de Overeenkomst welke Maatwerk Programmatuur zal worden ontwikkeld. Leverancier vervaardigt een zo gedetailleerd mogelijke uitwerking van de technische specificaties van de Maatwerk Programmatuur, gebaseerd op de gewenste functionele specificaties als neergelegd in de Overeenkomst. Voor de ontwikkeling en implementatie van de Maatwerk Programmatuur wordt een plan van aanpak vastgesteld dat moet worden goedgekeurd door Malmberg, waarin partijen in ieder geval overeenkomen: de (tussentijdse) leveringsdatum of -data, de installatie- en implementatiedatum of -data, ontwikkel- en/of implementatiefasen en (tussentijdse) systeem- en acceptatietests.

32.2 Leverancier draagt de informatiedragers met bron- en objectcodes alsmede de documentatie en andere materialen behorende bij de ontwikkelde Maatwerk Programmatuur bij Aflevering en vóór het uitvoeren van de Acceptatietest volledig over aan Malmberg.

32.3 Alle IE-Rechten op de Maatwerk Programmatuur, inclusief bron- en objectcodes en inclusief documentatie en andere materialen worden door Leverancier aan Malmberg overgedragen in overeenstemming met Artikel 13 van deze Voorwaarden.

32.4 Voor zover partijen in de Overeenkomst geen overdracht van IE-rechten zijn overeengekomen, verleent Leverancier Malmberg een eeuwigdurend, onherroepelijk, sublicentieerbaar en overdraagbare gebruiksrecht om de Maatwerk Programmatuur inclusief nieuwe en verbeterde versies te gebruiken in de meest ruime zin des woords. Daaronder valt in ieder geval het recht alle toepasselijke functionaliteiten van de Maatwerk Programmatuur te gebruiken, kopieën van de Maatwerk Programmatuur te maken, sublicenties te verstrekken, modificaties in de Maatwerk Programmatuur aan te (laten) brengen en derden toegang te verschaffen tot de Maatwerk Programmatuur.

Artikel 33 Aflevering, Installatie en Documentatie

33.1 Aflevering van Apparatuur en/of Programmatuur houdt tevens in dat Leverancier de Apparatuur en/of Programmatuur installeert en implementeert en overdraagt, inclusief conversie van bestaande gegevensbestanden. Als Leverancier op grond van de door Malmberg verstrekte gegevens, haar deskundigheid, de Overeenkomst en/of de Order had kunnen of behoren te weten dat voor de installatie en implementatie aanpassingen aan de Apparatuur, aan de apparatuur van Malmberg of aan andere programmatuur noodzakelijk zijn zonder dit tijdig aan Malmberg te laten weten, verzorgt Leverancier die voor eigen rekening in nauw overleg met Malmberg.

33.2 Leverancier draagt bij werkzaamheden aan (computer)systemen van Malmberg steeds zorg voor veiligstelling van de op die systemen opgeslagen gegevens en informatie, zodanig dat verlies en/of beschadiging daarvan wordt voorkomen.

33.3 Leverancier draagt ervoor zorg dat de geleverde documentatie van Programmatuur in onderhoud bij Leverancier op eerste verzoek van Malmberg zo spoedig mogelijk en op kosten van Leverancier wordt vervangen of aangepast indien op enig moment mocht blijken dat deze onjuiste, onvolledige, onduidelijke of verouderde informatie bevat.

33.4 Tenzij schriftelijk anders overeengekomen, is de documentatie behorende bij de Programmatuur en/of Apparatuur steeds in de Nederlandse of Engelse taal gesteld.

Artikel 34 Acceptatie

34.1 Malmberg en Leverancier leggen in de Overeenkomst de Acceptatietest vast, waaronder de overeengekomen eigenschappen die getest gaan worden. Iedere (deel)levering van Programmatuur en/of Apparatuur wordt onderworpen aan een Acceptatietest zoals beschreven in de Overeenkomst.

34.2 Indien de Programmatuur of Apparatuur in delen door Malmberg is geaccepteerd wordt na de laatste Acceptatietest een integrale Acceptatietest uitgevoerd om de onderlinge samenhang van de Programmatuur en/of Apparatuur te testen.

34.3 De resultaten van de Acceptatietest worden vastgelegd in een verslag dat wordt ondertekend door Malmberg. In dat verslag wordt aangegeven of sprake is van onvoorwaardelijke Acceptatie of niet en wordt vermeld welke onderdelen niet zijn geaccepteerd. Indien de Programmatuur en/of Apparatuur conform de Acceptatietest is goedgekeurd, geldt de datum van ondertekening van het verslag van goedkeuring als datum van Acceptatie. Goedkeuring van deeleveringen van de Programmatuur en/of Apparatuur laat de mogelijkheid tot afkeuring van het geheel op grond van de integrale Acceptatietest onverlet.

34.4 Indien tijdens de Acceptatietest blijkt van aan Leverancier toerekenbare Gebreken, is Leverancier gehouden deze kosteloos op de kortst mogelijke termijn, uiterlijk binnen de door Malmberg gestelde termijn, te verhelpen en het geheel opnieuw ter Acceptatie aan te bieden waarna de Acceptatietest wordt herhaald. In dat geval zijn de kosten van de Acceptatietest voor rekening van Leverancier.

34.5 Indien Leverancier geconstateerde Gebreken niet binnen de door Malmberg gestelde termijn verhelpt, is Malmberg gerechtigd deze zelf te (laten) verhelpen. Leverancier verleent in dat geval kosteloos alle medewerking die noodzakelijk is voor het verhelpen van de Gebreken. Het zelf herstellen of laten herstellen van Gebreken door Malmberg laat de verantwoordelijkheid van Leverancier voor de Prestatie onverlet.

34.6 Onverminderd de toepasselijkheid van de overige bepalingen van Hoofdstuk 1, is Artikel 7 van toepassing voor zover daarvan niet is afgeweken in de voorgaande artikelliden of in de specifiek overeengekomen Acceptatietest procedures.

34.7 Gedurende de Acceptatietest is Malmberg gerechtigd operationeel gebruik te maken van de Apparatuur en/of Programmatuur, indien noodzakelijk voor haar bedrijfsvoering.

34.8 Indien zich na Acceptatie gebreken bevinden in de Prestatie, doet dit niets af aan de verplichting van Leverancier om op basis van de eventueel overeengekomen op haar rustende verplichting tot onderhoud deze Gebreken te herstellen.

Artikel 35 Garanties

35.1 In aanvulling op Artikel 8 van deze Voorwaarden garandeert Leverancier dat:

35.1.1 de Programmatuur en Apparatuur gedurende een jaar na Acceptatie (ook bij piekbelasting) voldoen en blijven voldoen aan de specificaties, functionaliteiten en eigenschappen overeengekomen in de Overeenkomst en aan hetgeen Malmberg daarvan naar alle redelijkheid mag verwachten;

35.1.2 de Programmatuur compatibel is met de programmatuur, apparatuur, systemen en netwerken van Malmberg op het moment van levering aan en acceptatie door Malmberg;

35.1.3 de Programmatuur passend beveiligd is en, via het ter beschikking stellen van updates en patches, zal blijven;

35.1.4 de Programmatuur en/of Apparatuur efficiënt, deugdelijk en onderling samenhangend is vervaardigd;

35.1.5 de broncode(s) en objectcode(s) van dusdanige kwaliteit zijn dat deze Malmberg dan wel een derde die een voor de betreffende Programmatuur redelijkerwijs vereiste mate van kennis en kunde bezit, in staat stellen de geleverde Programmatuur te (laten) onderhouden;

35.1.6 Leverancier Malmberg schriftelijk op de hoogte zal houden van alle door Leverancier in enige systemen van Malmberg aangebrachte wijzigingen van welke aard dan ook.

Artikel 36 Onderhoud en Support

36.1 Leverancier gaat op verzoek van Malmberg gedurende tenminste een jaar na Acceptatie onderhoudsovereenkomsten voor de Programmatuur aan, dit met het oog op preventief, correctief, adaptief en/of vernieuwend onderhoud, alsmede supportovereenkomsten voor telefonische ondersteuning. Deze overeenkomsten worden aangemerkt als Overeenkomsten in de zin van deze Voorwaarden. Gedurende de garantieperiode is geen onderhoudsvergoeding verschuldigd.

36.2 Als onderdeel van het preventief onderhoud test Leverancier de Programmatuur regelmatig maar in ieder geval eenmaal per jaar op goede werking. Indien de verwachting is dat preventief onderhoud ertoe kan leiden dat Malmberg de Programmatuur niet of niet geheel kan gebruiken, stelt Leverancier Malmberg hiervan tijdig op de hoogte. Malmberg is gerechtigd het preventief onderhoud te weigeren in welk geval partijen een nieuwe datum afspreken.

36.3 Als onderdeel van vernieuwend onderhoud zal Leverancier de Apparatuur en Programmatuur aanpassen, verbeteren en/of de functionaliteit daarvan aanvullen, in verband met nieuwe (wettelijke) vereisten en/of technologische ontwikkelingen en inzichten. Voor het aanbrengen van functionele wijzigingen is voorafgaande schriftelijke toestemming van Malmberg vereist. Indien Leverancier stopt met het ondersteunen van de Programmatuur of delen daarvan maar wel andere programmatuur uitbrengt die vergelijkbaar is met de Programmatuur of de betreffende delen daarvan, is Malmberg gerechtigd, naar haar keuze, volledige nakoming van het onderhoud te verlangen, aanspraak te maken op een gebruiksrecht op de nieuwe programmatuur, of de Overeenkomst per direct te ontbinden.

36.4 Als onderdeel van correctief onderhoud worden door Malmberg in de onderhoudsovereenkomsten termijnen vastgesteld waarbinnen gebreken in de Programmatuur en/of Apparatuur dienen te worden verholpen. Indien geen termijn is vastgesteld, vangt Leverancier in ieder geval binnen vier uur na melding van een gebrek door Malmberg aan met het correctief onderhoud, waarbij Leverancier alles in het werk stelt om het gebrek zo spoedig mogelijk te verhelpen. De in de Overeenkomst of nader te sluiten onderhoudsovereenkomsten vastgelegde reactie- en hersteltermijnen gelden als fatale termijnen.

36.5 Tijdelijke oplossingen of programma-omwegen worden alleen met goedkeuring van Malmberg aangebracht. Indien dit het geval is, voert Leverancier zo spoedig mogelijk een definitieve oplossing door.

36.6 Indien Programmatuur en/of Apparatuur en/of delen daarvan worden vervangen, gebeurt dit alleen door nieuwe, functioneel en technisch minstens gelijkwaardige onderdelen.

36.7 Indien Malmberg het onderhoud zelf uitvoert of laat uitvoeren, verleent Leverancier daarbij op verzoek ondersteuning

tegen de daarvoor overeengekomen prijzen, dan wel, indien geen prijzen overeengekomen zijn, marktconforme prijzen.

Artikel 37 Escrow

37.1 Leverancier geeft onmiddellijk op eerste verzoek van Malmberg de Programmatuur bij een onafhankelijke derde in escrow. Partijen kunnen over invulling van de escrow overeenkomst nadere afspraken maken. De escrow dient in ieder geval alle niet openbaar gemaakte informatie te bevatten die Malmberg nodig heeft om zelfstandig fouterstel, onderhoud en beheer van de Programmatuur te kunnen uitvoeren zodat Malmberg de Programmatuur volledig kan blijven gebruiken, waaronder een kopie van de broncodes van de meest recente versie, alsmede alle bijbehorende ontwikkel- en technische documentatie. Leverancier geeft periodiek en op zijn minst steeds de meest recente versie(s) bij de derde in escrow.

37.2 Hetgeen in escrow wordt gegeven, wordt door de derde op verzoek van Malmberg met onmiddellijke ingang en zonder nadere voorwaarden aan Malmberg ter beschikking gesteld in de situatie dat:

37.2.1 Leverancier zijn activiteiten ten aanzien van de Programmatuur staakt;

37.2.2 ten aanzien van Leverancier faillissement of surseance van betaling wordt aangevraagd, dan wel Leverancier failliet wordt verklaard of aan Leverancier surseance van betaling wordt verleend;

37.2.3 Leverancier wordt geliquideerd; of

37.2.4 Leverancier enige verplichting jegens Malmberg met betrekking tot de Programmatuur niet nakomt.

37.3 De op basis van het vorige lid van dit artikel ter beschikking gestelde broncodes kunnen door Malmberg enkel worden gebruikt voor het in de Overeenkomst beoogde gebruik.

Artikel 38 SaaS

38.1 Onverminderd de toepasselijkheid van de bepalingen van Hoofdstuk 1 en 2 en de overige bepalingen van dit Hoofdstuk 3 zijn de bepalingen in dit artikel van toepassing indien Leverancier Programmatuur als dienst op afstand ter beschikking stelt ("SaaS"), tenzij daarvan in dit artikel wordt afgeweken.

38.2 Aflevering van SaaS is inclusief niet-exclusieve licentie en gebruiksrecht op de interface die Leverancier verleent. In het geval van SaaS is geen sprake van een overdracht van IE-Rechten aan Malmberg.

38.3 Leverancier draagt zorg voor de beschikbaarheid en bruikbaarheid van de Programmatuur in overeenstemming met door partijen overeen te komen service levels.

38.4 Leverancier stelt Malmberg in staat om vanaf de website of via de interface van Leverancier, de gegevens van Malmberg op te slaan in een door Malmberg te bepalen (digitaal) format om zo eigen back-ups te maken. Daarnaast draagt Leverancier zelf zorg voor back-ups van alle gegevens van Malmberg met een interval zoals tussen partijen overeen te komen. Indien geen interval is overeengekomen, wordt minstens eenmaal per etmaal een back-up kopie gemaakt van alle gegevens. Leverancier bewaart de back-ups zorgvuldig op een andere locatie en bij een andere hosting partij dan waar de operationele gegevens van Malmberg worden opgeslagen.

38.5 Leverancier kan indien overeengekomen de Programmatuur geheel of gedeeltelijk tijdelijk buiten gebruik stellen voor preventief, correctief of adaptief onderhoud. Leverancier zal de buitengebruikstelling niet langer laten duren dan noodzakelijk. Buitenbedrijfstelling gebeurt uitsluitend gedurende de periode van 22.00 uur tot 06.00 uur en uitsluitend na een voorafgaande schriftelijke kennisgeving aan Malmberg van ten minste twintig dagen.

38.6 Malmberg heeft in het geval van SaaS niet het recht de Programmatuur te wijzigen of de Programmatuur op andere apparatuur te installeren, één en ander tenzij Malmberg de broncode verkrijgt op grond van Artikel 37.

38.7 Leverancier draagt zorg voor een scheiding tussen de Programmatuur en de dataserver.