



Algemene Voorwaarden El Niño BV

Artikel 1. Definities

In deze voorwaarden wordt verstaan onder:

- 1.1. El Niño: het bedrijf El Niño B.V., gevestigd te Enschede en ingeschreven bij de Kamer van Koophandel onder dossiernummer 08140115.
- 1.2. Opdrachtgever: de natuurlijke of rechtspersoon die met El Niño een overeenkomst heeft afgesloten of aan wie El Niño een offerte daartoe heeft uitgebracht.
- 1.3. Algemene Voorwaarden: de bepalingen uit het onderhavige document.
- 1.4. Dienst: de diensten die El Niño ten behoeve van Opdrachtgever zal verrichten, zoals omschreven in de offerte of nader overeen gekomen.
- 1.5. Materialen: Alle software, ontwerpen, documentatie, analyses, adviezen, rapporten, offertes en andere voortbrengselen van de geest die verband houden met de Diensten, alsmede voorbereidend materiaal daarvan en de gegevensdragers waarop de Materialen zich bevinden.
- 1.6. Overeenkomst: de overeenkomst tussen El Niño en Opdrachtgever krachtens welke El Niño de Dienst zal uitvoeren.

Artikel 2. Offerte, aanbod en aanvaarding

- 2.1. El Niño zal een offerte opstellen waarin zij aangeeft wat bij de Dienst inbegrepen is en welk bedrag bij aanvaarding verschuldigd zal zijn. Uitsluitend de in de offerte aangegeven omschrijving van de Dienst is bindend. Aanpassing van de omschrijving van de Dienst geldt als een wijziging van de Overeenkomst.
- 2.2. Een offerte is vrijblijvend en geldig tot 14 dagen na verzending door El Niño, tenzij anders aangegeven in de offerte.
- 2.3. Indien blijkt dat door Opdrachtgever verstrekte gegevens onjuist zijn, heeft El Niño het recht de prijzen hierop aan te passen.
- 2.4. Op de Overeenkomst zijn te allen tijde deze Algemene Voorwaarden van toepassing, tenzij schriftelijk uitdrukkelijk anders is overeengekomen.
- 2.5. Bepalingen of voorwaarden gesteld door Opdrachtgever die afwijken van, of niet voorkomen in, deze Algemene Voorwaarden zijn voor El Niño alleen bindend indien en voor zover deze door El Niño uitdrukkelijk schriftelijk zijn aanvaard.
- 2.6. Na aanvaarding mag de Overeenkomst slechts met wederzijdse toestemming worden gewijzigd. Zie voor wijziging van deze Algemene Voorwaarden artikel 18.
- 2.7. De Overeenkomst ontstaat op het moment waarop de mededeling inhoudende aanvaarding van de offerte door Opdrachtgever wordt ontvangen door El Niño.



Artikel 3. Duur en opzegging

3.1. Indien de Dienst strekt tot het periodiek verrichten van diensten gedurende een zekere termijn, wordt de Overeenkomst geacht te zijn aangegaan voor een minimum termijn van twaalf maanden tenzij schriftelijk anders is overeengekomen. Tenzij schriftelijk anders overeengekomen wordt de Overeenkomst bij het uitblijven van een schriftelijke opzegging tijdig voor een opzegtermijn van twee maanden, steeds stilzwijgend verlengd met een periode van één jaar.

3.2. Indien de Dienst strekt tot ontwikkeling van programmatuur of andere werken, wordt de Overeenkomst geacht te zijn aangegaan voor de in de offerte aangegeven duur of totdat de werken ontwikkeld en aanvaard zijn. Tenzij anders wordt overeengekomen kan de Overeenkomst in deze situatie niet tussentijds worden beëindigd.

3.3. Bij opzegging, beëindiging of ontbinding om welke reden dan ook is El Niño gerechtigd om per direct na de datum waarop de Overeenkomst afloopt alle opgeslagen gegevens te wissen of ontoegankelijk te maken en alle accounts van Opdrachtgever op te heffen. El Niño is niet verplicht in dat geval Opdrachtgever een kopie van deze gegevens te verschaffen.

3.4. Door El Niño opgegeven termijnen van levering hebben, tenzij schriftelijk en uitdrukkelijk wordt aangegeven dat het een uiterste termijn betreft, steeds een indicatieve strekking. El Niño is, ook bij een overeengekomen uiterste termijn, eerst in verzuim nadat Opdrachtgever hem schriftelijk in gebreke heeft gesteld behoudens de in de wet dwingend voorgeschreven situaties waarin het verzuim van rechtswege intreedt.

3.5. Indien Opdrachtgever enige op hem rustende verplichting uit de Overeenkomst niet nakomt heeft El Niño het recht de uitvoering van alle met de betrokken Opdrachtgever gesloten overeenkomsten op te schorten zonder dat daartoe een ingebrekestelling of rechterlijke interventie vereist is en onverminderd het recht van El Niño op vergoeding van schade, gedeerde winst en interest, tenzij de niet-nakoming in kwestie van ondergeschikte betekenis is.

Artikel 4. Uitvoering van de Dienst

4.1. Na de totstandkoming van de Overeenkomst zal El Niño zo spoedig mogelijk de Dienst uitvoeren conform de offerte.

4.2. Voor zover niet schriftelijk anders is overeengekomen, garandeert El Niño dat de Dienst naar beste kunnen wordt uitgevoerd onder toepassing van voldoende zorgvuldigheid en vakmanschap.

4.3. Indien en voor zover een goede uitvoering van de Dienst dit vereist, heeft El Niño het recht bepaalde werkzaamheden te laten verrichten door derden. El Niño zal Opdrachtgever hierover tijdig informeren. Eventuele hiermee verband houdende meerkosten zijn voor rekening van Opdrachtgever, tenzij anders overeengekomen.



4.4. Opdrachtgever is gehouden al datgene te doen en laten wat redelijkerwijs nodig en wenselijk is om een tijdige en juiste uitvoering van de Dienst mogelijk te maken. In het bijzonder draagt Opdrachtgever er zorg voor dat alle gegevens, waarvan El Niño aangeeft dat deze noodzakelijk zijn of waarvan de Opdrachtgever redelijkerwijs behoort te begrijpen dat deze noodzakelijk zijn voor het uitvoeren van de Dienst, tijdig aan El Niño worden verstrekt.

4.5. Indien zulks onderdeel is van de Dienst, zal El Niño Opdrachtgever een administratieve gebruikersnaam en wachtwoord verschaffen. Met deze gegevens heeft Opdrachtgever toegang tot een administratief account en beheerssoftware waarmee Opdrachtgever naar eigen inzicht levering van de Dienst kan beheren en accounts voor individuele gebruikers kan beheren en de mogelijkheden en beperkingen voor deze individuele gebruikers van de Dienst kan instellen, een en ander binnen de in de offerte of andere voor Opdrachtnemer toegankelijke en kenbare locatie aangegeven grenzen.

4.6. Iedere actie die middels het administratief account of een account van een individuele gebruiker gebeurt, wordt geacht onder de verantwoordelijkheid en risico van Opdrachtgever te geschieden. In geval van een vermoeden van misbruik van een account dient Opdrachtgever dit zo spoedig mogelijk aan El Niño te melden zodat deze maatregelen kan nemen.

4.7. El Niño heeft het recht geleverde producten en diensten (tijdelijk) buiten gebruik te stellen en/of het gebruik daarvan te beperken, dan wel niet of slechts beperkt te leveren, indien de Opdrachtgever ter zake van de Overeenkomst een verplichting jegens El Niño niet na komt dan wel in strijd handelt met deze voorwaarden.

Artikel 5. Wijziging dienst

5.1. Alle wijzigingen in de Dienst, hetzij op verzoek van Opdrachtgever, hetzij als gevolg van het feit dat door welke omstandigheden dan ook een andere uitvoering noodzakelijk is, worden wanneer daaraan extra kosten verbonden zijn als meerwerk beschouwd en voor zover daaruit minder kosten bestaan als minderwerk. Deze worden overeenkomstig gefactureerd aan Opdrachtgever. Indien een verzoek van Opdrachtgever tot meerwerk leidt, kan El Niño het verzoek weigeren, bijvoorbeeld als het verzoek teveel capaciteit op zou eisen.

5.2. Indien El Niño, door omstandigheden ten tijde van de offerte of de bevestiging van de Dienst onbekend, meer werk moet verrichten dan overeengekomen, of werkzaamheden dient te verrichten onder omstandigheden bezwaarlijker dan hem bij het aangaan van de Overeenkomst bekend was of behoorde te zijn, is El Niño gerechtigd de daaruit voortvloeiende extra kosten aan Opdrachtgever in rekening te brengen.

5.3. Voorwaarde voor het recht uit het vorige lid is dat El Niño tijdig Opdrachtgever heeft geïnformeerd over de aldaar bedoelde omstandigheden en extra kosten. Indien Opdrachtgever zich niet met de betrokken meerkosten kan verenigen heeft hij het



recht het nog niet uitgevoerde gedeelte van het meerwerk te annuleren, echter zonder recht op restitutie of kwijtschelding van de kosten van reeds uitgevoerd meerwerk.

Artikel 6. Prijzen

6.1. Alle prijzen zijn exclusief omzetbelasting (19% BTW) en andere heffingen welke van overheidswege worden opgelegd.

6.2. Alle prijzen op de website van El Niño zijn onder voorbehoud van programmeer- en typefouten. Voor de gevolgen van dergelijke fouten wordt geen aansprakelijkheid aanvaard.

6.3. Indien de Overeenkomst een duurovereenkomst is, is El Niño gerechtigd de gehanteerde tarieven op elk moment te verhogen. El Niño zal Opdrachtgever hiertoe ten minste 1 (één) maand van tevoren op de hoogte stellen van tariefswijzigingen. Opdrachtgever heeft bij een prijsverhoging het recht de Overeenkomst te beëindigen, met inachtneming van een opzegtermijn van 1 (één) maand.

Artikel 7. Betalingsvoorwaarden

7.1. El Niño zal voor het door Opdrachtgever verschuldigde bedrag een declaratie sturen aan Opdrachtgever. De betalingstermijn van deze declaratie is 15 dagen na de datum van de declaratie, tenzij anders aangegeven op de declaratie of anders afgesproken in de Overeenkomst.

7.2. In afwijking van het vorige lid is El Niño niet verplicht een declaratie te sturen indien de Overeenkomst een duurovereenkomst is. Opdrachtgever zal maandelijks dan wel een ander overeengekomen termijn bij vooruitbetaling het voor die termijn verschuldigde bedrag voldoen aan El Niño.

7.3. Indien een Dienst strekt tot de ontwikkeling van een specifiek werk en het werk in verschillende fasen wordt geleverd, zal de betaling per fase geschieden.

7.4. Indien Opdrachtgever niet tijdig betaalt, is hij vanaf 14 dagen na de betalingstermijn van rechtswege in verzuim zonder dat hiervoor ingebrekestelling is vereist. Indien een verschuldigd bedrag niet binnen de betalingstermijn wordt voldaan is over het openstaande declaratiebedrag de wettelijke rente verschuldigd zonder nadere ingebrekestelling door El Niño. Indien Opdrachtgever in verzuim is, kan El Niño de werkzaamheden direct staken en de overeenkomst ontbinden.

7.5. Bij een niet tijdige betaling is Opdrachtgever, naast het verschuldigde bedrag en de daarop verschenen rente, gehouden tot een volledige vergoeding van zowel buitengerechtelijke als gerechtelijke incassokosten, daaronder begrepen de kosten voor advocaten, deurwaarders en incassobureaus.

7.6. De vordering tot betaling is direct opeisbaar ingeval Opdrachtgever in staat van faillissement wordt verklaard, surseance van betaling aanvraagt dan wel algeheel beslag op vermogensbestanddelen van Opdrachtgever wordt gelegd, Opdrachtgever overlijdt en voorts, indien deze in liquidatie treedt of wordt ontbonden.



7.7. In bovenstaande gevallen heeft El Niño voorts het recht uitvoering van de Overeenkomst of enig nog niet uitgevoerd gedeelte daarvan zonder ingebrekestelling of rechterlijke interventie te beëindigen of op te schorten, zonder recht op vergoeding van schade voor Opdrachtgever die hierdoor mocht ontstaan. Eventueel aan Opdrachtgever verleende licenties ten behoeve van het gebruik van intellectueel eigendom van El Niño eindigen daarmee eveneens.

Artikel 8. Rechten van intellectuele eigendom

8.1. Alle rechten van intellectuele eigendom op alle in het kader van de Dienst door El Niño ontwikkelde of ter beschikking gestelde Materialen, berusten uitsluitend bij El Niño of diens licentiegevers.

8.2. Opdrachtgever verkrijgt uitsluitend de gebruiksrechten en bevoegdheden die rechtstreeks voortvloeien uit de strekking van de Overeenkomst of die schriftelijk worden toegekend en voor het overige zal Opdrachtgever de Materialen niet verveelvoudigen of openbaar maken.

8.3. Het is Opdrachtgever niet toegestaan enige aanduiding omtrent auteursrechten, merken, handelsnamen of andere rechten van intellectuele eigendom uit de Materialen te verwijderen of te wijzigen, daaronder begrepen aanduidingen omtrent het vertrouwelijk karakter en geheimhouding van de Materialen.

8.4. Het is El Niño toegestaan technische maatregelen te nemen ter bescherming van de Materialen. Indien El Niño door middel van technische bescherming de Materialen heeft beveiligd, is het Opdrachtgever niet toegestaan deze beveiliging te verwijderen of te ontwijken.

8.5. Ieder gebruik, verveelvoudiging of openbaarmaking van de Materialen welke buiten de strekking van de Overeenkomst of schriftelijk verleende gebruiksrechten valt, vormt een inbreuk op de intellectuele eigendomsrechten van El Niño. Opdrachtgever zal een onmiddellijk opeisbare boete van 1.000 euro per inbreukmakende handeling betalen aan El Niño, onverminderd het recht van El Niño om haar schade door de inbreuk vergoed te krijgen of andere rechtsmaatregelen te mogen treffen teneinde de inbreuk te doen beëindigen.

Artikel 9. Aansprakelijkheid

9.1. El Niño aanvaardt wettelijke verplichtingen tot schadevergoeding slechts voor zover dat uit dit artikel blijkt.

9.2. Indien El Niño toerekenbaar tekortschiet in de nakoming van de Overeenkomst, dan is El Niño nooit tot meer schadevergoeding verplicht dan vergoeding van de waarde van de achterwege gebleven prestatie. Iedere aansprakelijkheid van El Niño voor enige andere vorm van schade is uitgesloten, daaronder begrepen aanvullende schadevergoeding in welke vorm dan ook, vergoeding van indirecte schade of gevolgschade of schade wegens gederfde omzet of winst.



9.3. El Niño is in geen geval aansprakelijk voor vertragingsschade, schade wegens verlies van gegevens, schade wegens overschrijding van termijnen als gevolg van gewijzigde omstandigheden, schade als gevolg van het verschaffen van gebrekkige medewerking, informatie of Materialen door Opdrachtgever en schade wegens door El Niño gegeven inlichtingen of adviezen waarvan de inhoud niet uitdrukkelijk onderdeel van de Overeenkomst vormt.

9.4. Het maximale bedrag dat in geval van aansprakelijkheid krachtens de vorige artikelen zal worden uitgekeerd, is gelijk aan de laagste van de volgende bedragen: a) het bedrag van de voor die Overeenkomst bedongen prijs (exclusief BTW), of b) 5.000 euro. Indien de Overeenkomst hoofdzakelijk een duurovereenkomst is met een looptijd van meer dan zes maanden, wordt de bedongen prijs gesteld op het totaal van de vergoedingen (exclusief BTW) bedongen voor drie maanden. Deze maximumbedragen komen te vervallen indien en voor zover de schade het gevolg is van opzet of grove schuld van El Niño.

9.5. De aansprakelijkheid van El Niño wegens toerekenbare tekortkoming in de nakoming van de Overeenkomst ontstaat slechts indien Opdrachtgever El Niño onverwijld en deugdelijk schriftelijk in gebreke stelt, stellende daarbij een redelijke termijn ter zuivering van de tekortkoming, en El Niño ook na die termijn toerekenbaar in de nakoming van zijn verplichtingen tekort blijft schieten. De ingebrekestelling dient een zo gedetailleerd mogelijke omschrijving van de tekortkoming te bevatten, zodat El Niño in staat is adequaat te reageren.

9.6. In geval van een onrechtmatige daad door El Niño of een werknemer of ondergeschikte waarvoor zij rechtens aansprakelijk gehouden wordt, is El Niño slechts aansprakelijk voor vergoeding van schade door dood of lichamelijk letsel en van andere schade, deze laatste voor zover ontstaan door opzet of bewuste roekeloosheid. In deze gevallen zal de schadevergoeding in geen geval meer bedragen dan € 500.000,= per schadetoebrengende gebeurtenis, waarbij een reeks van samenhangende gebeurtenissen geldt als één gebeurtenis. Aansprakelijkheid voor andere schade wordt op grond van art. 6:170 B.W. uitdrukkelijk uitgesloten.

9.7. Opdrachtgever vrijwaart El Niño voor alle aanspraken van derden wegens aansprakelijkheid als gevolg van een gebrek in een product of systeem dat door Opdrachtgever aan een derde is geleverd en dat mede bestond uit door El Niño geleverde zaken, Materialen of resultaten, behoudens indien en voor zover Opdrachtgever bewijst dat de schade is veroorzaakt door die zaken, Materialen of resultaten.

Artikel 10. Overmacht

10.1. Geen van de partijen kan tot nakoming van enige verplichting worden gehouden indien een omstandigheid die buiten de macht van partijen ligt en die bij het sluiten van de Overeenkomst niet reeds was of had moeten worden voorzien, iedere redelijke mogelijkheid tot nakoming tenietdoet.



10.2. Onder deze omstandigheden kan bijvoorbeeld worden verstaan: (a) storingen van internet of andere telecommunicatiefaciliteiten, (b) tekortkomingen door partijen van wie El Niño bij de verlening van de Dienst afhankelijk is, (c) gebrekkigheid van zaken, apparatuur of Materialen waarvan Opdrachtgever het gebruik aan El Niño heeft voorgeschreven, (d) onbeschikbaarheid van één of meer personeelsleden (door ziekte of anderszins) en (e) overheidsmaatregelen.

10.3. Indien een overmachtsituatie langer dan drie maanden duurt, heeft elk der partijen het recht om de overeenkomst schriftelijk te ontbinden. Hetgeen reeds op grond van de Overeenkomst gepresteerd is, wordt in dat geval naar verhouding afgerekend, zonder dat partijen elkaar overigens iets verschuldigd zullen zijn.

Artikel 11. Geheimhouding

11.1. Partijen zullen informatie die zij voor, tijdens of na de uitvoering van de Overeenkomst aan elkaar verstrekken, vertrouwelijk behandelen wanneer deze informatie is gemarkeerd als vertrouwelijk of wanneer de ontvangende partij weet of redelijkerwijs moet vermoeden dat de informatie als vertrouwelijk bedoeld was. Partijen leggen deze verplichting tevens op aan hun werknemers alsmede aan door hen ingeschakelde derden ter uitvoering van de Overeenkomst.

11.2. El Niño zal geen kennis nemen van gegevens die Opdrachtgever opslaat en/of verspreidt via de systemen van El Niño, tenzij dit noodzakelijk is voor een goede uitvoering van de Overeenkomst of El Niño daartoe verplicht is krachtens een wettelijke bepaling of gerechtelijk bevel. In dat geval zal El Niño zich inspannen de kennisname van de gegevens zo veel mogelijk te beperken, voor zover dit binnen haar macht ligt.

11.3. Deze verplichting blijft ook bestaan na beëindiging van de Overeenkomst om welke reden dan ook, en wel voor zolang als de verstrekende partij redelijkerwijs aanspraak kan maken op het vertrouwelijke karakter van de informatie.

Artikel 12. Ontwikkeling van specifieke werken

12.1. Indien de Dienst (mede) strekt tot het ontwikkelen van websites, huisstijlen, logo's, afbeeldingen, software, ontwerpen, documentatie of andere specifieke werken, zullen Partijen schriftelijk specificeren welke werken ontwikkeld zullen worden, aan welke eisen deze moeten voldoen en op welke manier dit zal geschieden. El Niño zal de ontwikkeling met zorg uitvoeren op basis van de door Opdrachtgever te verstrekken gegevens. Opdrachtgever staat in voor de juistheid, volledigheid en consistentie van diens instructies en gegevens.

12.2. El Niño is gerechtigd, doch niet verplicht, de juistheid, volledigheid of consistentie van de aan haar ter beschikking gestelde bronmaterialen, eisen of specificaties te onderzoeken en bij constatering van eventuele onvolkomenheden de overeengekomen werkzaamheden op te schorten totdat Opdrachtgever de betreffende onvolkomenheden heeft weggenomen.



12.3. Indien door Opdrachtgever aan El Niño verstrekte bronmaterialen zijn beschermd door enig recht van intellectueel eigendom, staat Opdrachtgever er te allen tijde voor in dat hij beschikt over alle licenties die noodzakelijk zijn voor de verstrekking aan en het bedoelde gebruik door El Niño in het kader van de Overeenkomst.

12.4. Tenzij anders overeengekomen heeft El Niño het recht gebruik te maken van afbeeldingen, software en componenten van derden, inclusief open source software, bij de ontwikkeling van de werken. Na oplevering ligt de verantwoordelijkheid op een correcte naleving van de betreffende licenties van derden bij het gebruik van de ontwikkelde werken bij Opdrachtgever. El Niño zal Opdrachtgever informeren over de van toepassing zijnde licentievoorwaarden.

12.5. Uitsluitend indien en voor zover dit uitdrukkelijk schriftelijk is overeengekomen, kan de broncode van ontwikkelde software en de bij de ontwikkeling van de software voortgebrachte technische documentatie aan Opdrachtgever ter beschikking worden gesteld en is Opdrachtgever gerechtigd in deze programmatuur wijzigingen aan te brengen.

12.6. Het is Opdrachtgever niet toegestaan de ontwikkelde werken te verkopen, te verhuren, te sublicentiëren, te vervreemden of daarop beperkte rechten te verlenen of op welke wijze of voor welk doel dan ook ter beschikking van een derde te stellen, ook niet indien de betreffende derde de programmatuur uitsluitend ten behoeve van Opdrachtgever gebruikt, tenzij schriftelijk anders is overeengekomen of in geval van en in combinatie met een verkoop van de betreffende bedrijfsonderdelen of -activiteiten van Opdrachtgever.

Artikel 13. Oplevering en aanvaarding

13.1. Indien de Dienst (mede) strekt tot het ontwikkelen van websites, huisstijlen, logo's, afbeeldingen, software, ontwerpen, documentatie of andere specifieke werken, zal die dienstverlening in meerdere fasen geschieden, tenzij de Overeenkomst anders bepaalt.

13.2. Opdrachtgever dient na oplevering van elke fase de goed- of afkeuring van het resultaat van die fase te geven. Indien hij dit nalaat binnen de termijn die daarvoor is gesteld, dan geldt dat als goedkeuring. Opdrachtgever mag een goed- of afkeuring van het resultaat van een latere fase niet baseren op zaken die in een eerdere fase goedgekeurd zijn.

13.3. Indien Opdrachtgever een resultaat geheel of gedeeltelijk afkeurt, zal El Niño zich inspannen de reden van afkeuring zo snel mogelijk weg te nemen. Dit kan zij doen door het resultaat te reviseren of gemotiveerd aan te geven dat de reden niet opgaat. Opdrachtgever heeft vervolgens de mogelijkheid de aanpassingen en/of motiveringen te accepteren of te verwerpen gedurende een gelijke termijn als gold voor de initiële goed- of afkeuring.



13.4. In geval van ontwikkeling van software heeft Opdrachtgever na iedere fase van ontwikkeling 14 dagen om het resultaat te testen. Opdrachtgever brengt schriftelijk en gedetailleerd verslag uit aan El Niño ICT met betrekking tot bugs of onderdelen die niet aan de gespecificeerde offerte voldoen.

13.5. In geval van ontwikkeling van een website heeft Opdrachtgever na de laatste fase van ontwikkeling 14 dagen om het resultaat te testen en schriftelijk en gedetailleerd verslag uit te brengen aan El Niño met betrekking tot bugs of non-conformiteiten. Indien Opdrachtgever expliciet dan wel impliciet akkoord is gegaan met het resultaat, zal de website online worden geplaatst. Daarna heeft Opdrachtgever wederom 14 dagen om de website te testen en verslag uit te brengen.

13.6. Indien de Dienst strekt tot de ontwikkeling van een website of software-systeem dienende ter vervanging van een website of software reeds in gebruik bij Opdrachtgever, dan is Opdrachtgever verplicht om hetgeen hij reeds gebruikt paraat te houden voor direct gebruik tot ten minste 6 (zes) maanden nadat Opdrachtgever impliciet dan wel expliciet akkoord is gegaan met het eindresultaat van het werk.

13.7. Opdrachtgever is ervan op de hoogte dat zich in het systeem bugs kunnen bevinden en gaat ermee akkoord dat El Niño ICT niet aansprakelijk is voor elke vorm van schade, materieel of immaterieel van aard, die voort kunnen vloeien uit de aanwezigheid van bugs.

13.8. Indien Opdrachtgever ook na een redelijk aantal revisies of motivaties het resultaat blijft afkeuren, is El Niño gerechtigd de Overeenkomst te ontbinden. Dit recht heeft El Niño echter pas nadat zij bij een revisie of motivatie heeft aangegeven dat deze de laatste zal zijn en Opdrachtgever ook deze revisie of motivatie heeft afgekeurd.

13.9. Indien El Niño heeft aangegeven dat aan haar ter beschikking gestelde bronmaterialen, eisen of specificaties niet in orde zijn, verschuift de deadline voor oplevering van (de fase van) het werk evenredig mee met de periode dat Opdrachtgever de door El Niño gestelde gebreken niet heeft weggenomen.

Artikel 14. Installatie en onderhoud van software

14.1. Indien de Dienst (mede) strekt tot het installeren, configureren en/of onderhouden van software, zal El Niño de software installeren en configureren op door Opdrachtgever aan te wijzen hardware en netwerken. Opdrachtgever is gehouden al datgene te doen en laten wat redelijkerwijs nodig en wenselijk is om een tijdige en juiste installatie en werking van de software mogelijk te maken. In het bijzonder draagt Opdrachtgever er zorg voor dat alle gegevens, waarvan El Niño aangeeft dat deze noodzakelijk zijn of waarvan de Opdrachtgever redelijkerwijs behoort te begrijpen dat deze noodzakelijk zijn voor het leveren van de software, tijdig aan El Niño worden verstrekt.

14.2. Opdrachtgever zal op verzoek van El Niño medewerkers en hulppersonen van El Niño alle benodigde toegang verlenen tot de betrokken computersystemen om



installatie, configuratie, onderhoud en aanpassingen van de software mogelijk te maken. Fysieke toegang tot deze systemen zal alleen plaatsvinden als dit noodzakelijk is, en alleen na voorafgaand overleg met Opdrachtgever.

14.3. De keuze, aanschaf en beheer van de te gebruiken hardware en netwerken is uitsluitend en volledig de verantwoordelijkheid van Opdrachtgever. El Niño zal aanwijzingen geven over de gewenste configuratie. Indien de aangewezen hardware en netwerken niet aan de eisen van El Niño voldoet, is El Niño gerechtigd installatie of configuratie te weigeren.

14.4. Indien voor het gebruik van de software licenties van derden noodzakelijk zijn, zal Opdrachtgever deze licenties afnemen en zorgdragen dat de daarin opgenomen bepalingen stipt nageleefd worden. Opdrachtgever vrijwaart El Niño voor aanspraken van derden betreffende installatie en onderhoud van de software.

14.5. Uitsluitend indien zulks onderdeel is van de Overeenkomst zal El Niño zich inspannen om van tijd tot tijd de software aan te passen om de functionaliteit te verbeteren en om fouten te herstellen. Bij nieuwe functionaliteit of wijzigingen die het functioneren van de software wezenlijk kunnen veranderen zal El Niño daar vooraf overleg over voeren met Opdrachtgever.

14.6. Uitsluitend indien zulks onderdeel is van de Overeenkomst zal El Niño zich inspannen om de software up-to-date te houden. El Niño is daarbij echter in veel gevallen afhankelijk van haar leverancier(s) en derden. El Niño is gerechtigd bepaalde updates of patches niet te installeren als dit naar haar oordeel een correcte werking van de software niet ten goede komt of niet in het belang is voor de Dienst.

14.7. El Niño zal zich inspannen om door Opdrachtgever verzochte veranderingen en nieuwe functionaliteit toe te voegen aan de software, maar El Niño is steeds gerechtigd een dergelijk verzoek te weigeren als deze naar haar oordeel niet haalbaar is of een goede werking of beschikbaarheid van de software kan belemmeren. Artikel 13 is van overeenkomstige toepassing op dergelijke veranderingen en nieuwe functionaliteit.

14.8. Indien Opdrachtgever zelfstandig een wijziging aan de software wenst door te voeren, geschiedt dit geheel op eigen risico en verantwoordelijkheid van Opdrachtgever. El Niño hoeft zich dan niet (langer) in te spannen om bugs te verhelpen of andere ondersteuning te leveren. Een en ander tenzij Opdrachtgever de gewenste wijziging vooraf aan El Niño heeft gemeld en El Niño deze schriftelijk heeft goedgekeurd. El Niño kan aan deze goedkeuring voorwaarden verbinden.

Artikel 15. Beschikbaarheid van de Dienst

15.1. Indien de Dienst (mede) geleverd wordt via netwerken en/of andere apparatuur van El Niño, zal El Niño zich inspannen om ononderbroken beschikbaarheid daarvan te realiseren en om toegang tot door El Niño opgeslagen gegevens te realiseren.

15.2. El Niño biedt geen garanties over de ononderbroken beschikbaarheid tenzij anders is overeengekomen in de offerte middels een als zodanig aangeduide *Service*



Level Agreement. Voor zover niet in een dergelijke *Service Level Agreement* anders is bepaald, geldt voor de beschikbaarheid het in dit artikel bepaalde.

15.3. Tenzij de Overeenkomst anders bepaalt, is El Niño niet gehouden reservekopieën (backups) te maken van door Opdrachtgever op systemen van El Niño opgeslagen gegevens. Eventueel gemaakte backups kunnen na beëindiging van de Overeenkomst op elk moment vernietigd worden. Het is de verantwoordelijkheid van Opdrachtgever om te verzoeken om een backup bij beëindiging of ontbinding.

15.4. El Niño zal zich inspannen om te zorgen dat Opdrachtgever gebruik kan maken van de netwerken die direct of indirect verbonden zijn met het netwerk van El Niño. El Niño kan echter niet garanderen dat deze netwerken op enig moment beschikbaar zijn. Aan het gebruik van netwerken van derden kunnen wettelijke en contractuele voorwaarden verbonden zijn. El Niño zal zich inspannen om Opdrachtgever hierover tijdig te informeren.

15.5. Indien naar het oordeel van El Niño een gevaar ontstaat voor het functioneren van de computersystemen of het netwerk van El Niño of derden en/of van de dienstverlening via een netwerk, in het bijzonder door overmatig verzenden van e-mail of andere gegevens, slecht beveiligde systemen of activiteiten van virussen, Trojans en vergelijkbare software, is El Niño gerechtigd alle maatregelen te nemen die zij redelijkerwijs nodig acht om dit gevaar af te wenden dan wel te voorkomen.

Artikel 16. Hosting en aanverwante diensten

16.1. Indien de Dienst (mede) strekt tot dienstverlening betreffende opslag en/of doorgifte van door Opdrachtgever aangeleverd materiaal aan derden, zoals in geval van webhosting of e-maildiensten, geldt voorts het in dit artikel bepaalde.

16.2. Opdrachtgever onthoudt zich van het opslaan en/of (doen) verspreiden van materiaal in strijd met bepalingen van Nederlands recht, waaronder in ieder geval maar niet uitsluitend begrepen materiaal dat

- a) smadelijk, lasterlijk, beledigend, racistisch, discriminerend of haatzaaiend is,
- b) erotisch of pornografisch is, tenzij expliciet toegestaan in de offerte,
- c) inbreuk maakt op rechten van derden, waaronder in ieder geval maar niet uitsluitend begrepen auteursrechten, merkrechten en portretrecht,
- d) een schending van de persoonlijke levenssfeer van derden oplevert, waaronder in ieder geval maar niet uitsluitend begrepen het zonder toestemming of noodzaak verspreiden van persoonsgegevens van derden of het herhaaldelijk lastigvallen van derden met door dezen ongewenste communicatie,
- e) hyperlinks, torrents of vergelijkbare informatie bevat waarvan Opdrachtgever weet of moet weten dat die verwijst naar materiaal dat inbreuk maakt op rechten van derden,
- f) ongevraagde commerciële, charitatieve of ideële communicatie bevat, of
- g) kwaadaardige inhoud zoals virussen of spyware bevat.



16.3. Opdrachtgever onthoudt zich ervan overige opdrachtgevers of internetgebruikers te hinderen of schade toe te brengen aan de servers. Het is Opdrachtgever verboden processen of programma's, al dan niet via de server, op te starten waarvan Opdrachtgever weet of redelijkerwijs kan vermoeden dat zulks El Niño, overige Opdrachtgevers of internetgebruikers hindert of schade toebrengt. Indien Opdrachtgever in strijd handelt met dit verbod, is El Niño gerechtigd de website(s) van Opdrachtgever direct tijdelijk ontoegankelijk te maken. Wanneer El Niño tot dergelijke maatregelen overgaat, zal zij Opdrachtgever daarvan gemotiveerd op de hoogte stellen.

16.4. Wanneer plotseling overvloedig bezoek van de website van Opdrachtgever de servers van El Niño dermate belast dat de hosting voor andere opdrachtgevers in gevaar komt, is El Niño gerechtigd de website(s) van Opdrachtgever direct tijdelijk ontoegankelijk te maken. Indien El Niño tot dergelijke maatregelen overgaat, zal zij Opdrachtgever daarvan gemotiveerd op de hoogte stellen. De website zal zo snel mogelijk weer online worden geplaatst nadat er geen gevaar voor de hosting voor andere opdrachtgevers meer is te duchten.

16.5. Opdrachtgever vrijwaart El Niño van alle juridische claims met betrekking tot de door Opdrachtgever opgeslagen gegevens, informatie, website(s) en dergelijke.

16.6. Opdrachtgever zal zich houden aan de algemeen aanvaarde gedragsregels op het internet zoals vastgelegd in RFC1855 (<ftp://ftp.ripe.net/rfc/rfc1855.txt>) en toekomstige aanpassingen hiervan.

16.7. Zonder toestemming van El Niño is het Opdrachtgever verboden de door El Niño verschaftte gebruikersnaam of gebruikersnamen en wachtwoord of wachtwoorden aan derden over te dragen.

16.8. Naast de verplichtingen uit de wet is schade welke ontstaat door ondeskundigheid of het niet handelen conform bovenstaande punten voor rekening van Opdrachtgever.

16.9. El Niño kan een maximum stellen aan de hoeveelheid opslagruimte of dataverkeer per maand die Opdrachtgever mag gebruiken in het kader van de Dienst. Bij overschrijding van dit maximum is El Niño bevoegd een extra bedrag in rekening te brengen, conform de bedragen voor extra dataverkeer die in de offerte zijn genoemd. Geen aansprakelijkheid bestaat voor gevolgen van niet kunnen verzenden, ontvangen, opslaan of wijzigen van gegevens indien een afgesproken limiet voor opslagruimte of dataverkeer is bereikt.

16.10. Opdrachtgever verstrekt hierbij El Niño een onbeperkte licentie om alle door Opdrachtgever aan de systemen van El Niño aangeleverde Materialen te verspreiden, op te slaan, door te geven of te kopiëren op elke door El Niño geschikt geachte manier, echter uitsluitend voor zover dit redelijkerwijs nodig is ten behoeve van de nakoming van de Overeenkomst door El Niño.



Artikel 17. Domeinnamen en IP-adressen

17.1. Indien de Dienst (mede) ertoe strekt dat El Niño voor Opdrachtgever zal bemiddelen bij het verkrijgen van een domeinnaam en/of IP-adres, geldt voorts het in dit artikel bepaalde.

17.2. Aanvraag, toekenning en eventueel gebruik van een domeinnaam en/of IP-adres zijn afhankelijk van en zijn onderworpen aan de geldende regels en procedures van de desbetreffende registrerende instanties, waaronder de Stichting Internet Domeinregistratie Nederland. De desbetreffende instantie beslist over de toekenning van een domeinnaam en/of IP-adres. El Niño vervult bij de aanvraag slechts een bemiddelende rol en geeft geen garantie dat een aanvraag ook wordt gehonoreerd.

17.3. Opdrachtgever kan uitsluitend uit de bevestigingsbrief van El Niño, waarin vermeld wordt dat de gevraagde domeinnaam is geregistreerd, het feit van registratie vernemen. Een factuur voor registratiekosten is geen bevestiging van registratie.

17.4. Opdrachtgever vrijwaart en houdt El Niño schadeloos voor alle schade die verband houdt met (het gebruik van) een domeinnaam namens of door Opdrachtgever.

17.5. El Niño is niet aansprakelijk voor het verliezen door Opdrachtgever van diens recht(en) op een domeinnaam of voor het feit dat de domeinnaam tussentijds door een derde wordt aangevraagd en/of verkregen, behoudens in geval van opzet of bewuste roekeloosheid van El Niño.

17.6. Indien El Niño een domeinnaam op haar naam registreert ten behoeve van Opdrachtgever, zal El Niño medewerking verlenen aan verzoeken van Opdrachtgever tot verhuizing, overdracht of opzegging van deze domeinnaam.

17.7. Opdrachtgever dient zich te conformeren aan de regels die registrerende instanties stellen voor aanvraag, toekenning of gebruik van een domeinnaam.

17.8. El Niño heeft het recht de domeinnaam ontoegankelijk of onbruikbaar te maken, dan wel op haar eigen naam te (doen) plaatsen wanneer Opdrachtgever aantoonbaar in gebreke blijft bij de nakoming van de Overeenkomst, zulks echter uitsluitend voor de duur dat Opdrachtgever in gebreke is en uitsluitend na verloop van een redelijke termijn tot nakoming gesteld in een schriftelijke ingebrekestelling.

17.9. In geval van ontbinding van de Overeenkomst wegens wanprestatie van Opdrachtgever is El Niño gerechtigd de Domeinnaam op te zeggen met inachtneming van een opzegtermijn van 1 (één) maand.

Artikel 18. Wijzigingen AV

18.1. El Niño behoudt zich het recht voor deze voorwaarden te wijzigen of aan te vullen.

18.2. Wijzigingen gelden ook ten aanzien van reeds gesloten overeenkomsten met inachtneming van een termijn van 30 dagen na bekendmaking van de wijziging op de



website van El Niño of per elektronische berichtgeving. Wijzigingen van ondergeschikt belang kunnen te allen tijde worden doorgevoerd.

18.3. Indien Opdrachtgever een wijziging in deze voorwaarden niet wil accepteren, kan hij tot de datum waarop de nieuwe voorwaarden van kracht worden de overeenkomst beëindigen tegen deze datum of op de ontvangstdatum van de opzegging indien deze na de ingangsdatum van de wijziging is.

Artikel 19. Slotbepalingen

19.1. Op deze overeenkomst is Nederlands recht van toepassing.

19.2. Voor zover door de regels van dwingend recht niet anders wordt voorgeschreven, zullen alle geschillen die mochten ontstaan naar aanleiding van deze overeenkomst worden voorgelegd aan de bevoegde Nederlandse rechter voor het arrondissement waarin El Niño gevestigd is.

19.3. Indien enige bepaling uit deze overeenkomst nietig blijkt te zijn, tast dit niet de geldigheid van de gehele overeenkomst aan. Partijen zullen in dat geval ter vervanging (een) nieuwe bepaling(en) vaststellen, waarmee zoveel als rechtens mogelijk is aan de bedoeling van de oorspronkelijke Overeenkomst en Algemene Voorwaarden gestalte wordt gegeven.

19.4. Informatie en mededelingen op de website van El Niño zijn onder voorbehoud van programmeer- en typefouten. In geval van enige inconsistentie tussen de website en de Overeenkomst prevaleert de Overeenkomst.

19.5. Onder “schriftelijk” valt in deze voorwaarden ook e-mail en communicatie per fax, mits de identiteit en integriteit van de e-mail voldoende vaststaat.

19.6. De door El Niño ontvangen of opgeslagen versie van enige communicatie geldt als authentiek, behoudens tegenbewijs te leveren door Opdrachtgever.

19.7. Partijen stellen elkaar steeds onverwijld schriftelijk op de hoogte van enige wijzigingen in naam, postadres, e-mailadres, telefoonnummer en desgevraagd bank- of gironummer.

19.8. Iedere Partij is slechts gerechtigd haar rechten en verplichtingen uit de Overeenkomst over te dragen aan een derde met voorafgaande schriftelijke toestemming van de andere Partij.