

## **Algemene leveringsvoorwaarden Tombacat**

Versie geldig vanaf: 12 oktober 2009

---

### **Artikel 1 Definities**

- 1.1 Tombacat: de eenmanszaak, Tombacat, statutair gevestigd te Hellevoetsluis en ingeschreven bij de Kamer van Koophandel onder nummer 24419717.
- 1.2 Diensten: alle activiteiten die Tombacat uitvoert in opdracht van de Klant/Dealer, zoals (maar niet uitsluitend) levering van software middels datadragers en het leveren van pre-geconfigureerde computer hardware.
- 1.3 Klant: de natuurlijke of rechtspersoon die aan Tombacat een opdracht heeft verstrekt tot het verrichten van Diensten.
- 1.4 Dealer: een natuurlijk of rechtspersoon die namens een Klant aan Tombacat een opdracht verstrekt tot het leveren van Diensten.
- 1.5 Onder 'algemene voorwaarden' wordt verstaan: het geheel van de bepalingen als hierna opgenomen.
- 1.6 In deze algemene voorwaarden kan het woord schriftelijk ook worden aangemerkt schriftelijk vervaardigde documenten die via elektronische wegen worden verstuurd, daar zeker onder te verstaan email communicatie en gefaxte documenten.

### **Artikel 2 Algemene bepalingen**

- 2.1 Deze algemene voorwaarden zijn van toepassing op alle aanbiedingen en offertes van Tombacat en tevens alle overeenkomsten die Tombacat aangaat met haar Klant/Dealers.
- 2.2 De door de Klant/Dealer gehanteerde algemene voorwaarden, worden uitdrukkelijk van de hand gewezen, en zijn zodoende niet van toepassing op overeenkomsten aangegaan met Tombacat
- 2.3 Indien enige bepaling van deze algemene voorwaarden nietig is of vernietigd wordt, zullen de overige bepalingen van deze algemene voorwaarden volledig van kracht blijven en zullen Tombacat en de Klant/Dealer in overleg treden teneinde nieuwe bepalingen ter vervanging van de nietige c.q. vernietigde bepalingen overeen te komen, waarbij zoveel mogelijk het doel en de strekking van de nietige c.q. vernietigde bepaling in acht worden genomen.
- 2.4 Indien Tombacat ondersteunende dienstverlening levert aan de Klant/Dealer, zijn de algemene support voorwaarden van toepassing. Bij strijdigheid tussen de algemene leveringsvoorwaarden en de algemene support algemene voorwaarden, zullen de bepalingen in de algemene leveringsvoorwaarden gelding hebben boven hetgeen bepaald in de algemene support voorwaarden.

### **Artikel 3 Offertes en aanbiedingen**

- 3.1 Een aanbieding of offerte gedaan door Tombacat heeft een geldigheidsduur van 14 dagen, te rekenen vanaf de datum zoals vermeld in de offertes en/of de aanbiedingen, tenzij anders vermeld.
- 3.2 Bepalingen die afwijken van de in de algemene voorwaarden opgenomen bepalingen gelden slechts indien en voor zover zij in overleg met Tombacat

schriftelijk en/of via de e-mail tot stand zijn gekomen en door Tombacat als zodanig zijn aanvaard.

#### **Artikel 4 Aanvang van de overeenkomst**

- 4.1 Een overeenkomst komt tot stand op de dag dat aan de volgende voorwaarden is voldaan:
- De offerte of een elektronisch bestelformulier volledig is ingevuld en is bevestigd door Klant/Dealer
  - Klant/Dealer heeft tevens de algemene voorwaarden geaccepteerd.
  - De opdracht is geaccepteerd door Tombacat, hetgeen binnen 5 werkdagen zal plaatsvinden. Of door ondertekening.
- 4.2 Indien Tombacat niet accepteert is er geen sprake van een geldige aanbieding of overeenkomst.
- 4.3 Het staat partijen vrij om de totstandkoming van de overeenkomst met andere middelen te bewijzen.
- 4.4 Aanvullingen en wijzigingen van de overeenkomst kunnen uitsluitend per e-mail of schriftelijk geschieden.

#### **Artikel 5 Duur en beëindiging**

- 5.1 Indien de Klant/Dealer een van zijn verplichtingen jegens Tombacat niet nakomt of Tombacat goede reden heeft om te vrezen dat de Klant/Dealer zijn verplichtingen niet zal nakomen en de Klant/Dealer niet in staat is om op eerste verzoek van Tombacat adequate zekerheid voor de nakoming van zijn verplichtingen te stellen, dan heeft Tombacat het recht (verdere) uitvoering van de met de Klant/Dealer gesloten overeenkomst(en) op te schorten, dan wel deze overeenkomst(en) geheel of gedeeltelijk te ontbinden, onverminderd het recht van Tombacat op schadevergoeding.
- 5.2 Tombacat heeft het recht de overeenkomst met onmiddellijke ingang en zonder rechterlijke tussenkomst te beëindigen indien Klant/Dealer handelt in strijd met hetgeen bepaald in artikel 17.1.

#### **Artikel 6 Levering/Levertijd**

- 6.1 Na de totstandkoming van de overeenkomst en de daaruit voortvloeiende verplichtingen van de Klant/Dealer zal Tombacat zo spoedig mogelijk overgaan tot de levering van de diensten. Indien Tombacat voor de levering van een dienst afhankelijk is van derden/leveranciers is Tombacat niet aansprakelijk voor late levering, tenzij late levering uitsluitend veroorzaakt wordt door Tombacat.
- 6.2 Indien overschrijding van de afgesproken levertijd dreigt, zal dit zo spoedig mogelijk worden medegedeeld. In geval van overmacht aan de zijde van Tombacat zal de termijn worden verlengd met de termijn van die overmacht. Excessieve overschrijding van de levertijd kan beschouwd worden als een grond tot ontbinding van de overeenkomst.

## **Artikel 7 Overmacht**

- 7.1 Onder overmacht met betrekking tot de overeenkomst wordt verstaan al hetgeen daaromtrent in wet en jurisprudentie wordt begrepen, alsook storingen van technische aard die niet onder de controle vallen van Tombacat.
- 7.2 Tombacat is niet gehouden aan haar verplichtingen uit de overeenkomst indien nakomen onmogelijk is geworden door overmacht. De overeenkomst zal dan worden ontbonden zonder recht op schadevergoeding.
- 7.3 Indien de overmacht van tijdelijke aard is, behoudt Tombacat steeds het recht om hetzij haar verbintenis op te schorten zolang de overmachtsituatie bestaat hetzij, indien de overmacht meer dan zestig (60) dagen duurt, de overeenkomst van rechtswege te ontbinden, zonder dat Tombacat in een van beide gevallen tot schadevergoeding gehouden is.

## **Artikel 8 Betaling**

- 8.1 Alle door Tombacat verzonden facturen dienen door de Klant/Dealer binnen veertien (14) dagen betaald te worden, tenzij schriftelijk anders is overeengekomen.
- 8.2 Indien Klant/Dealer niet tijdig aan zijn betalingsverplichting voldoet is de Klant/Dealer van rechtswege in verzuim zonder dat een nadere ingebrekestelling nodig is.
- 8.3 Bij een niet tijdige betaling is de Klant/Dealer, naast het verschuldigde bedrag vermeerderd met de wettelijke rente, gehouden tot een volledige vergoeding van zowel buitengerechtelijke als gerechtelijke incassokosten, daaronder begrepen de kosten voor advocaten, deurwaarders en incassobureaus.
- 8.4 De vordering tot betaling is direct opeisbaar ingeval de Klant/Dealer in staat van faillissement wordt verklaard, surseance van betaling aanvraagt dan wel algeheel beslag op vermogensbestanddelen van de Klant/Dealer wordt gelegd, de Klant/Dealer overlijdt en voorts, indien deze in liquidatie treedt of wordt ontbonden.

## **Artikel 9 Eigendomsvoorbehoud**

- 9.1 Het is niet toegestaan om software, modules of andere producten of diensten door te verkopen of op enige andere wijze te verhandelen, te verspreiden of beschikbaar te stellen anders dan via een overeengekomen dienstverlening via Tombacat. Op overtreding hiervan staat een schadevergoeding/boete van Euro 5.000,- (vijfduizend Euro) per dag.
- 9.2 Hetgeen bepaald in artikel 11.1 is niet van toepassing indien Tombacat uitdrukkelijk toestemming heeft gegeven voor het verhandelen, verspreiden of anderszins beschikbaar stellen van de door Tombacat geleverde diensten.

## **Artikel 10 Inspectie en Klachten**

- 10.1 Klant/Dealer is verplicht de diensten onmiddellijk na aankomst op de plaats van bestemming -waaronder begrepen op diens computersysteem indien Software elektronisch wordt geleverd -nauwkeurig te (doen) inspecteren.

Klachten zullen uiterlijk binnen 5 (vijf) werkdagen na aankomst of binnen 5 (vijf) werkdagen na online melding worden behandeld..

- 10.2 Indien de Klant/Dealer bij de installatie van de Software bemerkt dat er sprake is van een gebrek, is hij verplicht om de verdere installatie onmiddellijk te staken en voorts al hetgeen redelijkerwijs mogelijk is te doen en na te laten ter voorkoming van - verdere - schade.
- 10.3 De prestatie van Tombacat geldt in elk geval tussen partijen als deugdelijk, indien Klant/Dealer het geleverde of een gedeelte daarvan in gebruik heeft genomen, het heeft bewerkt of verwerkt.

### **Artikel 11 Garantie**

- 11.1 Indien het door Tombacat geleverde product of dienst niet voldoet aan de daaraan te stellen eisen, is Klant/Dealer verplicht dit binnen vijf (5) dagen na de leverdatum te melden aan Tombacat. Na het verlopen van deze termijn wordt verondersteld dat de producten of diensten voldoen aan de daaraan te stellen eisen.
- 11.2 Voor het leveren van diensten zoals beschreven in artikel 1.2, geldt een garantie termijn van dertig (30) dagen na het (op)leveren van deze diensten of producten
- 11.3 Wanneer de reclamatie van de Klant/Dealer door Tombacat gegrond wordt geacht, worden de geleverde diensten vervangen of vergoed.

### **Artikel 12 Intellectuele eigendomsrechten**

- 12.1 Alle rechten van intellectuele of industriële eigendom op alle krachtens de Overeenkomst ontwikkelde of ter beschikking gestelde Diensten, daaronder begrepen maar niet beperkt tot Software, inclusief de broncode, databases, apparatuur of andere materialen zoals analyses, ontwerpen, documentatie, rapport, alsmede voorbereidend materiaal, berusten uitsluitend bij Tombacat of diens licentiegevers.
- 12.2 Klant/Dealer verkrijgt alleen de gebruiksrechten en de bevoegdheden die bij deze Voorwaarden, andere voorwaarden of anderszins uitdrukkelijk worden toegekend. Voor het overige zal Klant/Dealer de Software of andere materialen niet verveelvoudigen of daarvan kopieën maken.
- 12.3 Het is Klant/Dealer niet toegestaan op de Software of middels de site van Tombacat aangebrachte merk- of herkenningstekens, en/of enige aanduidingen omtrent auteursrechten, handelsnamen of andere rechten van intellectuele eigendom waaronder begrepen aanduidingen omtrent het vertrouwelijke karakter en geheimhouding van de Software, te wijzigen of te verwijderen, of de Software of enige gedeelten daarvan te wijzigen of na te maken.
- 12.4 Tombacat vrijwaart Klant/Dealer tegen rechtsvorderingen die gebaseerd zijn op de bewering dat door Tombacat zelf ontwikkelde Software inbreuk maakt op een in Nederland geldend recht van intellectuele of industriële eigendom, onder de voorwaarden dat Klant/Dealer Tombacat onverwijld schriftelijk informeert over het bestaan en de inhoud van de rechtsvorderingen en afhandeling van de zaak, waaronder het treffen van eventuele schikkingen, geheel overlaat aan Tombacat. De verplichting tot vrijwaring vervalt indien en voor zover de betreffende inbreuk verband houdt met wijzigingen die

Klant/Dealer in de Software heeft aangebracht of door derden heeft laten aanbrengen. Indien in rechte onherroepelijk vaststaat, dat de door Tombacat zelf ontwikkelde Software inbreuk maakt op enige aan een derde toebehorend recht van intellectuele of industriële eigendom, of indien naar het oordeel van Tombacat een gereede kans bestaat dat een zodanige inbreuk zich voordoet, zal Tombacat het geleverde tegen creditering van de verwervingskosten onder aftrek van een redelijke gebruiksvergoeding terugnemen - of naar diens keuze zorg dragen dat Klant/Dealer het geleverde, of functioneel gelijkwaardige andere Software kan blijven gebruiken.

- 12.5 Iedere andere aansprakelijkheid of vrijwaringverplichting van Tombacat wegens schending van rechten van intellectuele of industriële eigendom van derden is uitgesloten, indien veroorzaakt door het gebruik van de geleverde Software in een niet door Tombacat gemodificeerde vorm, in samenhang met niet door Tombacat geleverde of verstrekte Software, of op een andere wijze dan waarvoor de Software is ontwikkeld of bestemd.

### **Artikel 13 Aansprakelijkheid**

- 13.1 Tombacat sluit iedere aansprakelijkheid uit voor indirecte schade die geleden wordt door het gebruik van de door Tombacat geleverde producten, met uitzondering van situaties waarin de schade direct te wijten is aan opzet of grove nalatigheid aan de kant van Tombacat, zijn directie en/of leidinggevend personeel.
- 13.2 Iedere aansprakelijkheid is beperkt tot maximaal de factuurwaarde van de overeenkomst, althans tot dat gedeelte van de overeenkomst waarop de aansprakelijkheid betrekking heeft.
- 13.3 Onder directe schade dient men uitsluitend te verstaan: de redelijke kosten ter vaststelling van de oorzaak en de omvang van de schade, voor zover de vaststelling betrekking heeft op schade in de zin van deze voorwaarden, de eventuele redelijke kosten gemaakt om de gebrekkige prestatie van Tombacat aan de overeenkomst te laten beantwoorden, voor zoveel deze aan Tombacat toegerekend kunnen worden en redelijke kosten, gemaakt ter voorkoming of beperking van schade, voor zover de Klant/Dealer aantoonbaar dat deze kosten hebben geleid tot beperking van directe schade als bedoeld in dit artikel
- 13.4 Tombacat is in ieder geval nimmer aansprakelijk voor de volgende schadeposten: Gevolgschade, gederfde winst, gemiste besparingen en schade door bedrijfsstagnatie.
- 13.5 De Klant/Dealer vrijwaart Tombacat tegen aanspraken van derden, welke voortvloeien uit - dan wel verband houden met de uitvoering van de overeenkomst
- 13.6 Tombacat is bij haar activiteiten afhankelijk van de medewerking, diensten en leveranties van derden, waar Tombacat weinig of geen invloed op kan uitoefenen. Tombacat kan derhalve op geen enkele manier aansprakelijk gesteld worden voor welke schade dan ook voortkomend uit de relatie met Tombacat of het verbreken ervan ongeacht of de schade ontstaat of zichtbaar wordt gedurende de relatie met Tombacat.
- 13.7 Tombacat kan niet aansprakelijk gesteld worden voor schade in welke vorm dan ook veroorzaakt door het verzenden van vertrouwelijke of geheime

informatie. Tombacat is niet aansprakelijk voor beveiliging of misbruik door derden van de gegevens die worden opgeslagen.

- 13.8 Tombacat draagt geen zorg voor reserve kopieën van e-mail, websites en databases tenzij nadrukkelijk anders vermeld op de overeenkomst, en draagt geen enkele verantwoordelijkheid voor eventueel verlies van gegevens en de daaruit voortvloeiende schade. In het geval er reserve kopieën gemaakt worden zijn ze voor eigen gebruik door Tombacat. De Klant/Dealer dient belangrijke informatie zelf te waarborgen.

#### **Artikel 14 Overdracht van rechten en verplichtingen**

- 12.1 Partijen zijn niet gerechtigd hun rechten of plichten voortvloeiende uit een overeenkomst aan derden over te dragen zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van de wederpartij.

#### **Artikel 15 Gebruikslicentie**

- 15.1 Tombacat verleent aan gebruiker licentie tot gebruik van de door Tombacat geleverde programmatuur/dienst tegen een vooraf overeengekomen vergoeding.
- 15.2 Gebruiker is niet gerechtigd wijzigingen of aanpassingen in de programmatuur aan te brengen of eventuele technische maatregelen ter bescherming van de programmatuur te verwijderen.

#### **Artikel 16 Wijziging van de voorwaarden**

- 16.1 Tombacat behoudt het recht deze voorwaarden te wijzigen of aan te vullen.
- 16.2 Wijzigingen gelden ook ten aanzien van reeds gesloten overeenkomsten met inachtneming van een termijn van 30 dagen na schriftelijke bekendmaking van de wijziging.
- 16.3 Indien Klant/Dealer een wijziging in deze voorwaarden niet wil accepteren, kan hij tot de datum waarop de nieuwe voorwaarden van kracht worden de overeenkomst ontbinden tegen deze datum of op de ontvangstdatum van de opzegging indien deze na de ingangsdatum van de wijziging is.

#### **Artikel 17 Geschillenregeling en toepasselijk recht**

- 17.1 Op alle rechtsbetrekkingen waarbij Tombacat partij is, is uitsluitend het Nederlandse recht van toepassing.
- 17.2 De Klant/Dealer en Tombacat zullen pas een beroep op de rechter doen nadat zij zich tot het uiterste hebben ingespannen een geschil in onderling overleg te beslechten