

Algemene Voorwaarden Day Two B.V.



Artikel 1: Definities

1.1: Day Two B.V. – statutair gevestigd te Eindhoven en aldaar kantoorhoudende aan (5612 HZ) Zernikesstraat nummer 7, ingeschreven bij de Kamer van Koophandel en Fabrieken onder dossiernummer 12052151 – hierna te noemen 'Day Two', is een onderneming welke aan het economisch verkeer deelneemt in de vorm van een besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid.

1.2: Opdrachtgever: de partij alsmede al diegenen die haar vertegenwoordigen waaronder aan de partij gelieerde (groeps)maatschappijen, bestuurders, toeleveranciers en / of hulppersonen, welke één (of meerdere) overeenkomst(en) heeft gesloten met Day Two en / of Day Two opdracht heeft verstrekt.

Artikel 2: Toepasselijkheid

2.1: Deze Algemene Voorwaarden zijn van toepassing op iedere uiting, aanbidding, (offerte-)aanvraag, offerte, overeenkomst en al wat diens meer zij waarin Day Two partij is, voor zover van deze Algemene Voorwaarden niet door partijen uitdrukkelijk en schriftelijk is afgeweken.

2.2: De toepasselijkheid van inkoop- en / of andere voorwaarden van opdrachtgever en / of derden wordt uitdrukkelijk van de hand gewezen.

2.3: De onderhavige Algemene Voorwaarden vinden eveneens toepassing ten bate van hulppersonen en toeleveranciers van Day Two. Deze hulppersonen en toeleveranciers kunnen deze Algemene Voorwaarden als derdebepaling aanvaarden.

2.4: Indien één of meerdere bepalingen in deze Algemene Voorwaarden op enig moment (gedeeltelijk) niet of vernietigd mochten worden dan blijft het overig bepaalde in deze Algemene Voorwaarden volledig van toepassing. In het geval dat de Algemene Voorwaarden niet afdwingbaar blijken of niet of vernietigbaar blijken, zijn partijen verplicht met elkander een nadere regeling overeen te komen welke zo dicht mogelijk de oorspronkelijke partijenbedoelingen benadert en wel rechtens afdwingbaar en geldig is.

2.5: Indien Day Two niet steeds strikte naleving van onderhavige Algemene Voorwaarden verlangt en / of bezigt, betekent dat gezinszins dat de (andere) bepalingen ter zake niet van toepassing (zouden) zijn.

2.6: Day Two is te allen tijde gerechtigd deze Algemene Voorwaarden eenzijdig te wijzigen. Wijzigingen treden in werking 30 (dertig) dagen na bekendmaking van de nieuwe Algemene Voorwaarden en gelden ook ten aanzien van reeds gesloten overeenkomsten en eerder uitgebrachte uitingen, aanbiddingen, (offerte-)aanvragen, offertes en al wat diens meer zij waarin Day Two partij is. Tot aan de inwerkingtreding van de nieuwe Algemene Voorwaarden mag er schriftelijk, mits onder een gemotiveerde opgaf van redenen, bezwaar gemaakt worden tegen de toepasselijkheid van de nieuwe Algemene Voorwaarden. Partijen die op het moment van de inwerkingtreding van de nieuwe Algemene Voorwaarden daartegen geen bezwaar zoals hiervoor bedoeld hebben gemaakt, worden geacht de nieuwe Algemene Voorwaarden (stilzwijgend) te hebben aanvaard.

Artikel 3: Aanbiddingen, overeenkomsten, leveringen en garanties

3.1: Alle aanbiddingen en andere uitingen van Day Two zijn vrijblijvend en door Day Two te allen tijde te herroepen, ook indien Day Two in een aanbidding een termijn voor aanvraag heeft gesteld.

3.2: Day Two heeft het recht (bepaalde) werkzaamheden te laten verrichten door derden. Alle opdrachten worden uitsluitend aanvaard door Day Two. De toepasselijkheid van de artikelen 7:404, 7:407 lid 2 en 7:409 Burgerlijk Wetboek wordt uitdrukkelijk uitgesloten.

3.3: Opdrachtgever staat in en is verantwoordelijk voor de juistheid, volledigheid en rechtmatigheid van de door of namens haar (aan Day Two) verstrekte gegevens en / of overige materialen op basis waarvan Day Two haar aanbidding(en) en uitvoering van overeenkomsten baseert.

3.4: De door Day Two ontwikkelde software en / of eventuele overige leveringen worden aangeboden en geleverd in de staat waarin zich deze bevinden en zijn zonder garanties aangaande bruikbaarheid, kwaliteit, tevredenheid en / of geschiktheid voor specifieke doeleinden door opdrachtgever voetsluits aanvaard.

3.5: Eventuele afspraken betreffende een serviceniveau (Service Level Agreement) kunnen slechts schriftelijk uitdrukkelijk worden overeengekomen. Opdrachtgever zal Day Two steeds tijdig informeren omtrent alle omstandigheden die van invloed zouden kunnen zijn op de dienstverlening en beschikbaarheid daarvan. Indien afspraken over een serviceniveau worden gemaakt dan wordt de beschikbaarheid gemeten met buitenbeschouwinglating van vooraf aangekondigde buitengerechtigdheid wegens onderhoud alsmede met (van buitenaf komende) omstandigheden (die buiten de invloedssfeer van Day Two zijn gelegen) en met inachtneming van de dienstverlening als geheel gedurende de duur van een overeenkomst. De door Day Two gemeten beschikbaarheid zal als dwingend en exclusief bewijs gelden.

3.6: Day Two staat er niet voor in dat (haar) dienstverlening foutloos en / of zonder onderbrekingen wordt verleend. Day Two kan mede vanwege de aard en werking van het internet niet gehouden worden dat (diens) software en / of overige (hosting)diensten te allen tijde ongestoord en continu beschikbaar en raadpleegbaar zijn.

3.7: Opdrachtgever is zelf verantwoordelijk voor controle van de juistheid en volledigheid van (de werking van) een door Day Two uit hoofde van een overeenkomst geleverde casu quo te leveren dienst.

3.8: Opdrachtgever draagt de volledige verantwoordelijkheid en het risico voor (het verlies van of de beschadiging van) gegevens en / of overige materialen welke ten behoeve van dienstverlening door Day Two (kunnen) worden ingezet. Opdrachtgever garandeert Day Two voorts dat de bedoelde gegevens en / of overige materialen geen inbreuk maken op rechten van derden en / of van Day Two. Opdrachtgever vrijwaart Day Two tegen elke rechtsvordering van derden, uit welke hoofde dan ook, in verband met deze gegevens en / of overige materialen en / of (uitvoering van) een overeenkomst.

3.9: Opdrachtgever is bekend met het feit dat de markt- en concurrentiepositie van Day Two in een hoge mate afhankelijk is van de mate waarin Day Two en haar klanten jegens software-exploitanten, meer in het bijzonder zoekmachines zoals Google, Yahoo en Microsoft de door deze gestelde gebruiksregels ten aanzien van hun software in acht nemen. Indien opdrachtgever in afwijking van die door software-exploitanten gestelde regels al dan niet op onrechtmatige wijze inbreuk maakt met als gevolg dat Day Two daardoor door die software-exploitanten op welke wijze dan ook op achterstand wordt gezet, bijvoorbeeld door het toekennen van een lagere ranking aan de door Day Two gebruikte reeksen van IP-adressen en / of domeinen, dan verbeurt opdrachtgever jegens Day Two een niet voor rechterlijke matiging vatbare boete ad € 100.000,-.

Artikel 4: Tarieven en betalingen

4.1: Alle tarieven zijn exclusief omzetbelasting (BTW), eventuele administratiekosten en eventuele bijkomende heffingen en / of rechten. Tarieven gelden in euro's en dienen als zodanig ook te worden voldaan.

4.2: Facturatie aan opdrachtgever door Day Two geschiedt de facto direct na (schriftelijke) opdrachtverstrekking door opdrachtgever. Day Two is gerechtigd bedragen vooruit te factureren en bij wege van voorschot in rekening te brengen.

4.3: Indien expliciet is bedongen dat facturatie dient te geschieden op basis van nacaalculatie zal Day Two zulks doen op basis van een Day Two conveniërend facturatieschema.

4.4: De betalingstermijn bedraagt 14 dagen na factuurdatum. De bevoegdheid van opdrachtgever om bedragen met bedragen uit facturen van Day Two te verrekenen wordt uitdrukkelijk uitgesloten. De facturen van Day Two dienen misdien steeds tijdig en integraal te worden voldaan door overschrijving van het in de factuur genoemde bedrag op het aldaar aangewezen rekeningnummer.

4.5: (Abonnementen)tarieven worden in de regel jaarlijks verhoogd met een opslag van 2%, bijvoorbeeld in verband met inflatiecorrectie. Opdrachtgever verklaart zich hiermede akkoord.

4.6: Day Two is tevens gerechtigd om haar geldende tarieven aan te passen met inachtneming van een aankondigingstermijn van één maand. Indien opdrachtgever binnen die aankondigingstermijn niet akkoord wenst te gaan met een dergelijke aanpassing is opdrachtgever gerechtigd om in overleg te treden met Day Two of binnen 14 dagen na kennisgeving de vigerende overeenkomst schriftelijk aangekend op te zeggen met inachtneming van een opzegtermijn van 30 dagen. Day Two kan aan een dergelijke opzegging haar rechtseffect ontnemen door binnen 30 dagen na ontvangst van de mededeling van de opzegging door opdrachtgever expliciet te verklaren dat de dienst of het product waarop de opzegging van opdrachtgever zag onder de voienhet geldende condities zal worden gecontinueerd. Opdrachtgever komt (een recht toe) een dergelijke opzegging echter niet toe in casu het bepaalde in artikel 4.5.

4.7: Indien opdrachtgever niet of niet tijdig aan haar betalingsverplichtingen jegens Day Two voldoet, is opdrachtgever van rechtswege in verzuim. In een dergelijk geval is Day Two gerechtigd (andere) aan de opdrachtgever te verrichten leveranties op te schorten.

4.8: De opdrachtgever in verzuim is de wettelijke handelsrente over de hoofdsom verschuldigd, welke wordt berekend vanaf factuurdatum tot op het moment van voldoening van het volledig verschuldigde bedrag. De opdrachtgever in verzuim is tevens gehouden alle door Day Two te maken (buiten)gerechtelijke kosten tot het verkrijgen van betaling en/of schadevergoeding te vergoeden, advocaatkosten en alle kosten berekend door externe deskundigen hieronder begrepen zulks te vermeerderen met de wettelijke handelsrente.

Artikel 5: Diensten van derden

5.1: Het is mogelijk dat opdrachtgever gebruik maakt van diensten van derden(partijen) welke (indirect verband kunnen houden met) Day Two geleverde diensten, bijvoorbeeld doch niet uitsluitend kabelinternet of ADSL-verbindingen. Day Two is nimmer aansprakelijk voor schade van welke aard ook uit welke hoofde dan ook voor het al dan niet correct functioneren van (betrokken) diensten van bedoelde derden(partijen). In ieder geval waarin opdrachtgever Day Two aansprakelijk houdt voor schade en waarbij het zo is dat die schade (ook) gelegen zou kunnen zijn onder een tekortkoming van een derde als bedoeld in dit artikel geldt als bewijsvermoeden dat, behoudens sluitend tegenbewijs, moet worden vermoed dat die derden en niet Day Two voor de door opdrachtgever geleverde of te leveren diensten aansprakelijk zijn.

Artikel 6: Eigendom

6.1: De software van Day Two blijft te allen tijde eigendom van Day Two en het is opdrachtgever steeds ten strengste verboden om direct en / of indirect inbreuk te maken op de (auteurs)rechten van Day Two (ten aanzien van de software), meer in het bijzonder het in of voor haar organisatie, persoon en / of mogelijke derde(n) te (doen) vervaelvulgen, te (doen) gebruiken, te (doen) bewerken, in het verkeer te (doen) brengen of verder te (doen) verkopen, te (doen) verhuren, te (doen) leveren en / of anderszins te (doen) verhandelen, (voor een ander) aan te (doen) bieden, in voorraad te (doen) hebben, danwel het op enigereij wijze anderszins inbreuk maken op de software(rechten), een en ander op straffe van een niet voor rechterlijke matiging vatbare boete ad EUR 100.000,- voor iedere dag of een gedeelte van een dag dat opdrachtgever inbreuk maakt op dit verbod.

6.2: (Gebruiks)rechten (op software van Day Two) welke door Day Two (tijdelijk) verstrekt zijn aan opdrachtgever in het kader en gedurende de looptijd van een specifieke overeenkomst met Day Two zijn niet-exclusief en niet-overdraagbaar.

Artikel 7: Medewerkingsverplichting

7.1: Partijen erkennen dat het welslagen van de uitvoering van werkzaamheden en / of overige leveringen voor een belangrijk deel afhankelijk is van een juiste en tijdige onderlinge samenwerking. Om een behoorlijke uitvoering (door Day Two) mogelijk te maken zal opdrachtgever Day Two steeds tijdig en kosteloos alle door Day Two wenselijk geachte gegevens en / of (overige) materialen verschaffen en alle medewerking verlenen.

7.2: Indien opdrachtgever het in artikel 7.1 bepaalde verzuimt en / of op andere wijze niet (tijdig) aan haar (medewerkings)verplichtingen voldoet, heeft Day Two het recht toe (gedeeltelijke) opschorting en / of ontbinding van (de uitvoering van) de overeenkomst en heeft Day Two tevens het recht om de (daardoor ontstane) kosten volgens haar gebruikelijke tarieven aan opdrachtgever in rekening te brengen. Day Two is in dat geval nimmer aansprakelijk uit welke hoofde dan ook.

7.3: Opdrachtgever dient (op verzoek van Day Two) haar afrondingsakkoord voor geleverde werkzaamheden en / of overige leveringen te verstrekken. Indien opdrachtgever weigert en / of verzuimt om dat akkoord te verstrekken, waarbij Day Two aannemelijk kan maken dat zij de overeengekomen (deel)opdracht verlegt, heeft, is Day Two gerechtigd om eenzijdig afronding te claimen door mededeling daarvan aan opdrachtgever.

Artikel 8: Leveringstermijnen

8.1: Alle door Day Two genoemde (tussentijdse) leveringstermijnen en / of opleverdata gelden slechts als streefdata, binden Day Two niet en hebben slechts een indicatief karakter.

Artikel 9: Looptijd, opschorting en beëindiging van overeenkomsten

9.1: Abonnementen zijn steeds, tenzij uitdrukkelijk anderszins overeengekomen, initieel geldig voor een periode van 1 (één) jaar na ondertekeningdatum en zullen steeds stilzwijgend worden verlengd met een nieuwe periode van 1 (één) jaar bij ommekeer van het opvolgende jaar tenzij opdrachtgever uiterlijk 1 (één) maand voor ommekeer van het opvolgende jaar schriftelijk het desbetreffende abonnement heeft opgezegd.

9.2: In het geval Day Two vermoedt dat mogelijke van buitenaf komende factoren zoals een hacker of een virus, de (software)diensten van Day Two,

haar opdrachtgevers, en / of die van mogelijke andere derden in gevaar (kunnen) brengen, is Day Two te allen tijde eenzijdig en zonder opgaf van reden gerechtigd haar dienstverlening (tijdelijk) op te schorten en / of te ontbinden.

9.3: Indien een door Day Two voorafgaand of bij het aangaan van een overeenkomst afgegeven voorcalculatie of begroting met betrekking tot de uitvoering van die overeenkomst tijdens de uitvoering en / of inkoop van werkzaamheden en / of overige leveringen volgens de administratie van Day Two meer dan 20% afwijkt danwel zal gaan afwijken en de uitvoering van de overeenkomst om die reden voor Day Two zodanig nadelig is dat door haar niet gewerkt kan worden tegen een tarief van ten minste EUR 35,- exclusief BTW dan is Day Two gerechtigd tot het staken van haar werkzaamheden. In dat geval blijven alle aan opdrachtgever in rekening gebrachte en betaalde bedragen alsmede nog te betalen bedragen verschuldigd en is Day Two nimmer aansprakelijk uit welke hoofde dan ook. Day Two zal ter voorkoming van het staken van werkzaamheden voorafgaand hieraan in overleg trachten te treden met opdrachtgever om te zoeken naar een voor alle partijen billijke minnelijke oplossing.

9.4: Indien opdrachtgever in verzuim is casu quo geacht mag worden te zijn naar het oordeel van Day Two met het bepaalde in artikel 3.3, 3.8 en / of 3.9 van onderhavige Algemene Voorwaarden is Day Two te allen tijde gerechtigd tot opschorting en / of ontbinding van overeenkomst(en) met opdrachtgever, onverminderd het recht tot vordering van schadevergoeding ter zake van het in dit artikel bedoelde verzuim aan de zijde van opdrachtgever.

Artikel 10: Aansprakelijkheid

10.1: Day Two is nimmer aansprakelijk voor (in)directe (gevolg)schade (in)direct samenhangende met (onoordeelkundig) gebruik, ontbreken en / of (tijdelijk) (niet) functioneren van software, overige (hosting)diensten, en / of gegevens(bestanden).

10.2: Opdrachtgever vrijwaart Day Two tegen alle aanspraken van derden, de door Day Two in verband daarmee te maken kosten inbegrepen, die op eenigerwijze samenhangen met de voor opdrachtgever verrichte werkzaamheden en / of overige leveringen.

10.3: Day Two is slechts aansprakelijk voor tekortkomingen van hulppersonen en / of derden indien en voor zover de daaruit voortvloeiende schade op de hulppersoon en / of derden volledig kan worden verhaald. Day Two is gemachtigd namens opdrachtgever om eventuele aansprakelijkheidsbeperkingen van hulppersonen en derden te aanvaarden.

10.4: Het bepaalde in dit artikel alsmede alle andere beperkingen en uitsluitingen van aansprakelijkheid genoemd in deze Algemene Voorwaarden gelden mede ten gunste van alle (rechts)personen waarvan Day Two zich bij (de uitvoering van) een overeenkomst bedient.

10.5: Indien opdrachtgever in strijd handelt met zijn of haar verplichtingen uit een overeenkomst met Day Two en / of de inhoud van onderhavige Algemene Voorwaarden dan is opdrachtgever aansprakelijk voor alle voor Day Two daaruit voortvloeiende schade, omzelderving en minderwaarde van (in)materiële activa daartoe begrepen.

Artikel 11: Overmacht

11.1: In alle gevallen waarin sprake is van overmacht aan de zijde van Day Two is de aansprakelijkheid van Day Two uitgesloten. Onder overmacht wordt verstaan alle van buiten komende oorzaken (die redelijkerwijs niet voorzienbaar waren) als gevolg waarvan Day Two (tijdelijk) niet in staat is haar verplichtingen jegens opdrachtgever na te komen. Onder overmacht zijn onder meer doch niet uitsluitend begrepen: overmacht van toeleveranciers casu quo hulppersonen van Day Two, het niet naar behoren nakomen van verplichtingen van toeleveranciers casu quo hulppersonen van Day Two die door opdrachtgever aan Day Two zijn voorgescreven, gebrekkigheid van zaken, programmatuur, gegevens en / of overige materialen van partijen en / of derden(partijen) waarvan het gebruik door opdrachtgever aan Day Two is voorgescreven, overheidsmaatregelen, (electriciteits)storingen, storingen van internet, computernetwerk- en / of telecommunicatiefaciliteiten, oorlog, (terroristische) aanslagen, staking, brand, wateroverlast, stormschade, inbraak (in de breedste zin des woords), algemene vervoersproblemen, en / of de onbeschikbaarheid van één of meer personeelsleden en / of hulppersonen van Day Two.

11.2: Day Two heeft het recht zich te beroepen op overmacht indien de omstandigheid die (verdere) nakoming verhindert treedt op het moment dat of nadat Day Two haar verbinis dan moeten nakomen.

11.3: Tijdens overmacht behoudt Day Two zich het recht voor om leverings- en andere verplichtingen op te schorten zonder dat zij daartoe aansprakelijk gesteld kan worden.

Artikel 12: Wijzigingen en meerwerk

12.1: Indien Day Two voor verzoek en / of met voorafgaande instemming van opdrachtgever werkzaamheden en / of andere leveringen heeft verricht die buiten de inhoud en / of omvang van (schriftelijk) overeengekomen werkzaamheden en / of andere leveringen vallen, zullen deze werkzaamheden en / of andere leveringen door opdrachtgever aan Day Two worden vergoed volgens de overeengekomen tarieven en bij gebreke daarvan volgens de gebruikelijke tarieven van Day Two. Day Two is nimmer verplicht aan een dergelijk verzoek te voldoen en zij mag verlangen dat daarvoor een afzonderlijke (schriftelijke) overeenkomst wordt gesloten.

12.2: Opdrachtgever aanvaardt dat door werkzaamheden en / of andere leveringen als bedoeld in dit artikel het (verwachte) tijdstip van voltooiing van de dienstverlening, zulks alsmede de verantwoordelijkheden van opdrachtgever, kunnen worden beïnvloed. Het feit dat zich tijdens de uitvoering van een overeenkomst (de vraag naar) meerwerk voordoet, is voor opdrachtgever nimmer grond voor opzegging of ontbinding van een overeenkomst met Day Two.

Artikel 13: Toepasselijk recht, geschillen en klachten(melding)

13.1: De rechtsvervolg waarop deze Algemene Voorwaarden van toepassing zijn, wordt beheerst door Nederlands recht.

13.2: Tenzij uitdrukkelijk anderszins overeengekomen zullen alle geschillen welke mochten ontstaan naar aanleiding van de totstandkoming en / of uitvoering van een overeenkomst, zulks inclusief declaratiegeschillen, worden beslecht door de rechtbank 's-Hertogenbosch waarvan bij geschillen met een geldswaarde tot € 5.000,- de sector kantoor locatie Eindhoven bevoegd zal zijn.

13.3: Ontdekte software-bugs kunnen kosteloos worden gemeld bij Day Two, doch de inbehandelingsname van dergelijke meldingen staat steeds eenzijdig ter beoordeling van Day Two.