

- 1 Algemene Voorwaarden, Aanbiedingen en Overeenkomsten, Geldigheid
- 1.1 Deze Algemene Voorwaarden zijn alleen in de Nederlandse taal beschikbaar.
- 1.2 In deze Algemene Voorwaarden wordt onder KMS energy verstaan, iedere tot KMS energy behorende entiteit, die van deze Algemene Voorwaarden gebruik maakt.
- 1.3 Deze Algemene Voorwaarden vervangen alle voorgaande en zijn van toepassing op alle Aanbiedingen, Rechtsbetrekkingen en Overeenkomsten waarbij KMS energy goederen en/of diensten van welke aard ook aan Opdrachtgever ("Partij") levert of van Leverancier ("Partij") ontvangt. Onder Overeenkomst in de zin van deze Algemene Voorwaarden wordt verstaan iedere opdracht of order, mondeling of schriftelijk, die door middel van een Overeenkomst tussen Partijen tot stand komt. Afwijkingen van en/of aanvullingen op deze Algemene Voorwaarden zijn slechts dan geldig indien deze uitdrukkelijk en onder expliciete verwijzing naar artikel 1.6 van deze Algemene Voorwaarden schriftelijk zijn overeengekomen.
- 1.4 Alle aanbiedingen en andere uitingen van KMS energy zijn vrijblijvend, tenzij door KMS energy schriftelijk anders is aangegeven. Opdrachtgever staat in voor de juistheid en volledigheid van de door of namens hem aan KMS energy opgegeven eisen en specificaties van de prestatie en andere gegevens waarop KMS energy haar aanbieding baseert.
- 1.5 Overeenkomsten, mondeling of schriftelijk, tussen Partijen zijn pas dan rechtsgeldig, indien minimaal twee gemachtigden optreden namens KMS of twee handtekeningen van door KMS gemachtigden op een Overeenkomst zijn geplaatst inclusief het KMS-bedrijfsstempel. Eveneens ten behoeve van rechtsgeldigheid dienen alle (beide) Partijen in het bezit te zijn van de wederzijds ondertekende Overeenkomst.
- 1.6 Toepasselijkheid van algemene-, inkoop-, verkoop- of andere voorwaarden van Opdrachtgever of Leverancier wordt uitdrukkelijk te allen tijde van de hand gewezen.
- 1.7 Opdrachtgever of Leverancier kan zich niet beroepen op het feit dat deze algemene voorwaarden niet ter hand zijn gesteld indien KMS energy aan Opdrachtgever of Leverancier al ter gelegenheid van een eerdere aanbieding en/of overeenkomst deze algemene voorwaarden ter hand heeft gesteld.
- 1.8 Indien enige bepaling van deze Algemene Voorwaarden nietig is of vernietigd wordt, zullen de overige bepalingen van deze Algemene Voorwaarden volledig van kracht blijven.
- 2 Prijzen, Facturering en Betaling
- 2.1 Als tegenprestatie voor de door KMS energy verleende diensten wordt een honorarium in rekening gebracht op basis van een vaste prijs of op basis van een prijs per tijdseenheid (regie).
- 2.2 Alle prijzen zijn exclusief omzetbelasting (BTW) en andere heffingen welke van overheidswege worden opgelegd.
- 2.3 KMS energy is gerechtigd haar prijzen en tarieven jaarlijks per 1 januari aan te passen overeenkomstig de CBS prijsindex consumententarieven (1 januari 2020 = 100). Indien KMS energy met de Opdrachtgever een vaste prijs of een prijs per tijdseenheid (regie) overeenkomt, is KMS energy niettemin gerechtigd tot verhoging van deze vaste prijs of prijs per tijdseenheid (regie), bijvoorbeeld in geval van wijziging of aanvulling van de Overeenkomst.
- 2.4 Het honorarium zal aan het einde van iedere maand door KMS energy aan Opdrachtgever in rekening worden gebracht op basis van de tijd die aan de opdracht werd besteed (regie) of op basis van een overeengekomen factureringsschema. Idem de gemaakte kosten op declaratiebasis. KMS energy dient in geval van regie een Time & Expenses Report in en laat deze accorderen door een door Opdrachtgever geautoriseerde functionaris of een door die functionaris gemachtigde.
- 2.5 Indien werknemers van KMS energy ingevolge de opdracht overwerk verrichten, geldt de volgende toeslagregeling op het overeengekomen honorarium:
- | | |
|---------------------------|-----|
| ma t/m vrij tot 9 uur/dag | 0% |
| ma t/m vrij > 9 uur/dag | 15% |
| za | 35% |
| zon- en feestdagen | 75% |
- 2.6 Opdrachtgever is verantwoordelijk voor de juiste, tijdige, volledige invulling en ondertekening van de Time Reports.
- 2.7 Opdrachtgever draagt zorg voor accordering van de door KMS energy ingediende Time Reports uiterlijk op de laatste dag van de betreffende maand en faxt of mailt deze op dezelfde dag aan KMS energy.
- 2.8 Indien KMS energy niet of niet tijdig in bezit is van de juiste Time Reports kan KMS energy besluiten om Opdrachtgever te factureren op basis van het totaal aantal 8-urige werkdagen in betreffende maand en geldt als factuurdatum de 1ste van de daaropvolgende maand. Het eventueel teveel in rekening gebrachte bedrag wordt op basis van het goedgekeurde Time Report gecrediteerd en verrekend.
- 2.9 Reclames ter zake van door KMS energy aan Opdrachtgever ingediende facturen dienen binnen 7 dagen na factuurdatum schriftelijk aan KMS energy te worden kenbaar gemaakt. Na deze termijn vervalt het recht op reclame en wordt Opdrachtgever geacht met de factuur te hebben ingestemd.
- 2.10 Indien Opdrachtgever de juistheid van een onderdeel van een factuur betwist, is hij niettemin gehouden tot betaling van het niet betwiste deel. Opdrachtgever is niet gerechtigd tot schuldvergelijking.
- 2.11 Opdrachtgever betaalt de door KMS energy ingediende rekeningen binnen 30 dagen na factuurdatum.
- 2.12 Indien Opdrachtgever enig door hem verschuldigd bedrag niet tijdig voldoet, dan wel indien Opdrachtgever surseance van betaling heeft aangevraagd of in staat van faillissement verkeert, dan wel indien beslag op zaken of vorderingen van Opdrachtgever wordt gelegd, dan wel indien Opdrachtgever (vennootschap) wordt ontbonden of geliquideerd is Opdrachtgever van rechtswege in gebreke, zonder dat ingebrekestelling is vereist. In dat geval zijn alle vorderingen van KMS energy volledig en onmiddellijk opeisbaar.
- 2.13 Over de tijd dat Opdrachtgever met betaling in verzuim is geweest, kan KMS energy over het aan haar verschuldigde bedrag de wettelijk geldende rente in rekening brengen, verhoogd met drie procent.
- 2.14 Alle buitengerechtigde en gerechtelijke op de invordering van KMS energy vallende kosten zijn voor rekening van Opdrachtgever. Deze kosten worden berekend op basis van de volgende tabel (hoofdsom incl. rente):
- | | |
|------------------------------------|-----|
| over de eerste € 3.000,= | 15% |
| over het meerdere tot € 6.000,= | 10% |
| over het meerdere tot € 15.000,= | 8% |
| over het meerdere tot € 60.000,= | 5% |
| over het meerdere vanaf € 60.000,= | 3% |
- Tenzij de werkelijk gemaakte kosten hoger zijn. Alsdan gelden de werkelijk gemaakte kosten. De kosten voor een 2de betalingsherinnering bedragen € 50,- en voor een 3de herinnering € 75,-
- 2.15 Iedere betaling door Opdrachtgever strekt allereerst ter voldoening van de op de invordering vallende kosten, vervolgens ter voldoening van de verschuldigde rente. Daarna strekt enige betaling ter voldoening van of wordt in mindering gebracht op de hoofdsom van de openstaande vorderingen.
- 3 Vertrouwelijke informatie, Werknemers en Privacy
- 3.1 Alle door één van Partijen aan de andere Partij verstrekte informatie, waarvan de andere Partij weet of redelijkerwijs dient te weten dat deze van vertrouwelijke aard is, waaronder in elk geval dient te worden verstaan alle door KMS energy aan Opdrachtgever ter beschikking gestelde producten en rechten als bedoeld in artikel 6.1 en 7.1 en uitgezonderd de informatie als genoemd in artikel 13.1, wordt beschouwd als vertrouwelijke informatie.
- 3.2 De Partij die vertrouwelijke informatie ontvangt, zal van deze informatie slechts gebruikmaken voor het doel waarvoor deze is verstrekt.
- 3.3 Partijen verbinden zich de redelijkerwijs van hun te vergen maatregelen te treffen om geheimhouding te verzekeren van door hun of hun werknemers ontvangen vertrouwelijke informatie.
- 3.4 Geen van Partijen of aan haar gelieerde ondernemingen in binnen- of buitenland zal, zonder toestemming van de andere Partij, voorafgaand aan de (eventuele) totstandkoming en gedurende de looptijd van een Overeenkomst of opdracht alsmede een jaar na beëindiging daarvan medewerkers of consultants van de andere Partij die betrokken zijn of zijn geweest bij de (eventuele) totstandkoming en/of de uitvoering van die Overeenkomst of opdracht, in dienst nemen, benaderen voor indiensttreding dan wel anderszins, direct of indirect, voor zich laten werken. Artikel 14 van deze Algemene Voorwaarden is hierop onverkort van toepassing.
- 3.5 De mogelijkheid bestaat dat KMS energy in het kader van de Overeenkomst persoonsgegevens in de zin van de Algemene Verordening Gegevensbescherming ("AVG") van (werknemers en/of klanten van) Opdrachtgever verwerkt. Afhankelijk van de aard van de in het kader van de Overeenkomst door KMS energy te leveren prestatie, is KMS energy ter zake van deze verwerkingen aan te merken als verwerkingsverantwoordelijke of verwerker in de zin van de AVG. Deze persoonsgegevens zullen worden verwerkt conform het Privacy Statement van KMS energy en de toepasselijke wet- en regelgeving, waaronder de AVG.
- 4 Voorbehoud van eigendom en rechten
- 4.1 Alle aan Opdrachtgever geleverde zaken blijven eigendom van KMS energy, totdat alle daarvoor overeengekomen bedragen, evenals alle overige bedragen die Opdrachtgever wegens het tekortschieten in de betalingsverplichting verschuldigd is, volledig aan KMS energy zijn voldaan.
- 4.2 Opdrachtgever is niet bevoegd de onder het eigendomsvoorbehoud vallende zaken te verpanden noch op enige andere wijze te bezwaren.
- 4.3 Indien derden beslag leggen op de onder eigendomsvoorbehoud geleverde zaken dan wel rechten daarop willen vestigen of doen gelden, is Opdrachtgever verplicht KMS energy zo snel als redelijkerwijs verwacht mag worden daarvan op de hoogte te stellen.
- 4.4 Opdrachtgever verplicht zich de onder eigendomsvoorbehoud geleverde zaken te verzekeren en verzekerd te houden tegen brand, ontploffings- en waterschade alsmede tegen diefstal en de polis van deze verzekering op eerste verzoek ter inzage te geven.

- 4.5 Door KMS energy geleverde zaken, die krachtens het onder 4.1 van dit artikel bepaalde onder het eigendomsvoorbehoud vallen, mogen slechts in het kader van een normale bedrijfsuitoefening worden doorverkocht en nimmer als betaalmiddel worden gebruikt.
- 4.6 Voor het geval dat KMS energy haar in dit artikel aangeduide eigendomsrechten wil uitoefenen, geeft Opdrachtgever reeds nu onvoorwaardelijke en niet herroepbare toestemming aan KMS energy of door deze aan te wijzen derden om al die plaatsen te betreden waar de eigendommen van KMS energy zich bevinden en die zaken mede terug te nemen.
- 4.7 Rechten worden in voorkomend geval aan Opdrachtgever steeds verleend of overgedragen onder de voorwaarde dat Opdrachtgever de daarvoor overeengekomen vergoedingen tijdig en volledig betaalt.
5. Risico
- 5.1 Het risico van verlies, diefstal of beschadiging van zaken, producten, programmatuur of gegevens die voorwerp van een Overeenkomst zijn, gaat op Opdrachtgever over op het moment waarop deze in de feitelijke beschikkingmacht van Opdrachtgever of een hulppersoon van Opdrachtgever zijn gebracht.
6. Producten van derden
- 6.1 Indien en voor zover KMS energy producten van derden aan Opdrachtgever ter beschikking stelt of levert, zullen voor wat betreft die producten de voorwaarden van die derden van toepassing zijn met terzijdestelling van het bepaalde in de Overeenkomst en deze Algemene Voorwaarden. Opdrachtgever aanvaardt de bedoelde voorwaarden van derden, KMS energy zal daarvan aan Opdrachtgever op zijn verzoek een exemplaar toezenden.
- 6.2 Indien en voor zover de voorwaarden van derden, zoals bedoeld in artikel 6.1 in de verhouding tussen Opdrachtgever en KMS energy om welke reden dan ook geacht worden niet van toepassing te zijn of buiten toepassing worden verklaard, geldt het bepaalde in de Overeenkomst en deze Algemene Voorwaarden.
- 6.3 De aansprakelijkheid van KMS energy voor producten van derden zal in geen geval meer omvatten dan hetgeen op de betreffende derde(n) verhaalbaar zal blijken.
7. Rechten van intellectuele of industriële eigendom
- 7.1 Alle rechten van intellectuele en industriële eigendom op alle krachtens een Overeenkomst ontwikkelde of ter beschikking gestelde producten berusten uitsluitend bij KMS energy of haar licentiegevers. In dit artikel wordt onder „product” onder meer verstaan: analyses, ontwerpen, documentatie, rapporten, offertes, apparatuur, programmatuur, websites en databestanden alsmede voorbereidend materiaal daarvan.
- 7.2 Indien en voor zover in een Overeenkomst niet anders is bepaald, verkrijgt Opdrachtgever op door KMS energy specifiek ten behoeve van Opdrachtgever ontwikkelde producten, inclusief de broncode daarvan, voor onbepaalde tijd een niet-exclusief, onbeperkt gebruiksrecht ten behoeve van zijn organisatie, waaronder begrepen het recht om wijzigingen in die producten aan te (doen) brengen.
- 7.3 KMS energy vrijwaart Opdrachtgever tegen elke rechtsvordering van een derde welke gebaseerd is op de bewering dat door KMS energy zelf ontwikkelde producten inbreuk maken op een naar Nederlands recht geldend recht van intellectueel of industrieel eigendom („inbreuk”), onder de voorwaarde dat Opdrachtgever KMS energy onverwijld schriftelijk informeert over het bestaan en de inhoud van de rechtsvordering en de afhandeling van de zaak, waaronder het treffen van eventuele schikkingen, geheel overlaat aan KMS management. Opdrachtgever zal daartoe de nodige volmachten, informatie en medewerking aan KMS energy verlenen om zich, indien nodig in naam van Opdrachtgever, tegen deze rechtsvorderingen te verweren.
- 7.4 De verplichting tot vrijwaring vervalt indien de beweerde inbreuk verband houdt (i) met door Opdrachtgever ter gebruik, bewerking, verwerking of incorporatie aan KMS energy ter beschikking gestelde materialen. Dan wel (ii) met wijzigingen die Opdrachtgever in de producten heeft aangebracht of door derden heeft laten aanbrengen.
- 7.5 Indien in rechte onherroepelijk vast staat dat de door KMS energy zelf ontwikkelde producten inbreuk maken op enig aan een derde toebehorend recht van intellectueel of industrieel eigendom of indien naar het oordeel van KMS energy een gerede kans bestaat dat een zodanige inbreuk zich voordoet, zal KMS management, zo mogelijk, zorg dragen dat Opdrachtgever het geleverde, of functioneel gelijkwaardige andere producten, ongestoord kan blijven gebruiken, bijvoorbeeld door aanpassing van de inbreuk makende onderdelen of door verwerving van een gebruiksrecht ten behoeve van Opdrachtgever. Indien KMS energy naar haar uitsluitend oordeel niet of niet anders dan op voor haar (financieel of anderszins) onredelijk bezwarende wijze kan zorgdragen dat Opdrachtgever het geleverde ongestoord kan blijven gebruiken, zal KMS energy de geleverde producten tegen creditering van de verwervingskosten onder aftrek van een redelijke gebruiksvergoeding terugnemen. KMS energy zal haar keuze niet maken dan na overleg met Opdrachtgever.
- 7.6 Iedere andere of verdergaande aansprakelijkheid of vrijwaringverplichting van KMS energy wegens schending van rechten van intellectuele of industriële eigendom van een derde is geheel uitgesloten, daaronder begrepen aansprakelijkheid en vrijwaringverplichtingen van KMS energy voor inbreuken die veroorzaakt worden door het gebruik van de geleverde producten (i) in een niet door KMS energy gemodificeerde vorm, (ii) in samenhang met niet door KMS energy geleverde of verstrekte zaken of producten of (iii) op een andere wijze dan waarvoor de producten zijn ontwikkeld of bestemd.
- 7.7 Opdrachtgever garandeert dat geen rechten van derden de beschikbaarstelling aan KMS energy verhinderen van apparatuur, programmatuur, voor websites bestemd materiaal (beeldmateriaal, tekst, muziek, domeinnamen, logo's etc.), databestanden, of andere materialen, waaronder ontwerp materiaal, met het doel van gebruik, bewerking, installatie of incorporatie (bijv. in een website). Opdrachtgever vrijwaart KMS energy tegen elke actie die gebaseerd is op de bewering dat zodanig beschikbaar stellen, gebruiken, bewerken, installeren of incorporeren inbreuk maakt op enig recht van derden.
8. Medewerking door Opdrachtgever
- 8.1 Opdrachtgever zal KMS energy steeds tijdig alle voor een behoorlijke uitvoering van een Overeenkomst nuttige en noodzakelijke gegevens of inlichtingen verschaffen en alle medewerking verlenen, waaronder het verlenen van toegang tot zijn gebouwen. Indien Opdrachtgever in het kader van het verlenen van medewerking aan de uitvoering van een Overeenkomst eigen personeel inzet, zal dit personeel beschikken over de noodzakelijke kennis, ervaring, capaciteit en kwaliteit.
- 8.2 Opdrachtgever draagt het risico van de selectie, het gebruik en de toepassing in zijn organisatie van de door KMS energy geleverde producten en te verlenen diensten, en is eveneens verantwoordelijk voor de controle- en beveiligingsprocedures en een adequaat systeembeheer.
- 8.3 Indien Opdrachtgever programmatuur, websites, materialen, databestanden of gegevens aan KMS energy ter beschikking stelt, zullen deze voldoen aan de voor het uitvoeren van de werkzaamheden noodzakelijke specificaties.
- 8.4 Indien Opdrachtgever de voor de uitvoering van een Overeenkomst noodzakelijke gegevens, apparatuur, programmatuur of medewerkers niet, niet tijdig of niet overeenkomstig de afspraken ter beschikking van KMS energy stelt of indien Opdrachtgever op andere wijze niet aan zijn verplichting voldoet, heeft KMS energy het recht om de uitvoering van die Overeenkomst geheel of gedeeltelijk op te schorten en heeft zij het recht om de daardoor ontstane kosten volgens haar gebruikelijke tarieven in rekening te brengen, een en ander onverminderd het recht van KMS energy tot uitoefening van enig ander wettelijk recht. Opdrachtgever staat in voor juistheid, volledigheid en betrouwbaarheid van de door of namens hem aan KMS energy verstrekte gegevens, middelen en voorzieningen. KMS energy is niet aansprakelijk voor schade, van welke aard ook, doordat KMS energy is uit gegaan van door Opdrachtgever verstrekte onjuiste en / of onvolledige gegevens e.d., tenzij deze onjuistheid of onvolledigheid voor KMS energy kenbaar behoorde te zijn
- 8.5 Ingeval medewerkers van KMS energy op locatie van Opdrachtgever werkzaamheden verrichten, draagt Opdrachtgever kosteloos zorg voor de door die medewerkers in redelijkheid gewenste faciliteiten, zoals een werkruimte met adequate computerapparatuur en tele- en datacommunicatiefaciliteiten.
- 8.6 Opdrachtgever zal de medewerkers van KMS energy toestaan in redelijkheid gewenste maatregelen te treffen ter preventie van beroepsziekten.
- 8.7 Opdrachtgever vrijwaart KMS energy voor aanspraken van derden. Waaronder medewerkers van KMS management, die in verband met de uitvoering van een Overeenkomst schade lijden welke het gevolg is van handelen of nalaten van Opdrachtgever of van onveilige situaties in diens organisatie. Opdrachtgever zal de binnen zijn organisatie geldende huis- en beveiligingsregels tijdig aan de in te zetten medewerkers van KMS energy kenbaar maken.
- 8.8 Indien bij de uitvoering van een Overeenkomst gebruik wordt gemaakt van tele- en/of datacommunicatiefaciliteiten, waaronder internet, is Opdrachtgever verantwoordelijk voor de juiste keuze en de tijdige en adequate beschikbaarheid daarvan. KMS energy zal redelijke aanwijzingen van Opdrachtgever ten aanzien van dit gebruik in acht nemen. KMS energy is nimmer aansprakelijk voor schade of kosten wegens transmissiefouten, storingen of niet-beschikbaarheid van deze faciliteiten.
9. Leveringstermijnen
- 9.1 Alle door KMS energy genoemde of overeengekomen (leverings-) termijnen zijn naar beste weten vastgesteld op grond van de gegevens die bij het aangaan van een Overeenkomst aan KMS energy bekend waren. KMS energy spant zich er naar behoren voor in overeengekomen (leverings-) termijnen zoveel mogelijk in acht te nemen. De enkele overschrijding van een genoemde of overeengekomen (leverings-) termijn brengt KMS energy niet in verzuim. KMS energy is niet gebonden aan (leverings-) termijnen die, vanwege buiten haar macht gelegen omstandigheden die zich na het aangaan van die Overeenkomst hebben voorgedaan, niet meer gehaald kunnen worden. Indien overschrijding van enige termijn dreigt, zullen KMS energy en Opdrachtgever zo spoedig mogelijk in overleg treden.
- 9.2 Als er sprake is van opschorting van verplichtingen door KMS energy worden de (leverings-) termijnen verlengd met de duur van de opschorting. Als voortzetting van de werkzaamheden niet in de planning van KMS energy kan worden ingepast, zullen de werkzaamheden worden uitgevoerd zodra zijn planning dit toelaat.
- 9.3 Overschrijding van de (leverings-) termijnen door KMS energy geeft Opdrachtgever in geen geval recht op schadevergoeding of ontbinding, tenzij vaststaat dat uitvoering blijvend onmogelijk is.
10. Beëindiging Overeenkomst
- 10.1 Iedere Overeenkomst kan door Partijen worden opgezegd met inachtneming van een opzeggingstermijn van twee maanden met ingang van de eerste dag van de komende maand.
- 10.2 Indien opdrachtgever niet, niet behoorlijk of niet tijdig voldoet aan enige verplichting die voor hem uit de met KMS energy gesloten Overeenkomst of uit een daarmee samenhangende overeenkomst voortvloeit, dan wel indien goede grond bestaat voor de vrees dat Opdrachtgever niet in staat is of zou zijn om aan zijn contractuele verplichtingen jegens KMS energy te voldoen, alsmede in geval van faillissement, surseance van betaling, stillegging, liquidatie of gedeeltelijke overdracht – al dan niet tot zekerheid – van het bedrijf van de Opdrachtgever, waaronder begrepen de overdracht van een belangrijk deel van zijn vorderingen, is KMS energy gerechtigd om zonder ingebrekestelling en zonder rechterlijke tussenkomst hetzij de uitvoering elk dezer Overeenkomsten voor ten hoogste negentig (90) dagen op te schorten hetzij deze geheel of gedeeltelijk te ontbinden, zulks zonder dat zij tot schadevergoeding of garantie gehouden zal zijn en onverminderd de haar verder toekomstende rechten. Gedurende de maximale periode van opschorting is KMS energy bevoegd en aan het einde daarvan verplicht te kiezen voor voortzetting van de uitvoering dan wel voor gehele of gedeeltelijke ontbinding van de opgeschorte Overeenkomst(en).

- 10.3 Bedragen die KMS energy voor de ontbinding zoals genoemd in artikel 10.2 heeft gefactureerd in verband met hetgeen zij reeds ter uitvoering van die Overeenkomst heeft verricht of geleverd, blijven met inachtneming van het in de vorige volzin bepaalde onverminderd verschuldigd en worden op het moment van de ontbinding direct opeisbaar.
11. Aansprakelijkheid van Partijen, Vrijwaring
- 11.1 De totale aansprakelijkheid van KMS energy onder een Overeenkomst is beperkt tot vergoeding van directe schade tot ten hoogste het bedrag van de voor die Overeenkomst bedongen vergoeding (exclusief BTW) voor de door KMS energy te verrichten werkzaamheden. Indien die Overeenkomst hoofdzakelijk een duurovereenkomst is, is de totale aansprakelijkheid van KMS energy per jaar beperkt tot het totaal van de vergoedingen (exclusief BTW) voor de door KMS energy te verrichten werkzaamheden bedongen voor een jaar. In geen geval zal de totale vergoeding voor directe schade meer bedragen dan het bedrag waarvoor de aansprakelijkheid van KMS energy in voorkomend geval door verzekering is gedekt, althans €1.250.000,- (een miljoen twee honderd vijftig duizend euro) voorzover bedoelde verzekering in voorkomend geval geen dekking zou verlenen.
- 11.2 Aansprakelijkheid van KMS energy voor indirecte schade, daaronder begrepen doch niet beperkt tot gevolgschade, gederfde winst, gemiste besparingen, verminderde good will, schade door bedrijfsstagnatie, schade als gevolg van aanspraken van afnemers van Oprachtgever, vermindering of verlies van data, schade verband houdende met het gebruik van door Oprachtgever aan KMS energy voorgeschreven zaken, materialen of software van derden, schade verband houdende met de inschakeling van door Oprachtgever aan KMS energy voorgeschreven toeleveranciers, is uitgesloten.
- 11.3 De in artikel 11.1 genoemde maximumbedragen komen te vervallen indien en voor zover de schade het gevolg is van opzet of grove schuld van KMS energy.
- 11.4 Voorwaarde voor het ontstaan van enig recht op schadevergoeding is steeds dat Oprachtgever de schade zo spoedig mogelijk na het ontstaan daarvan schriftelijk bij KMS energy meldt.
- 11.5 Oprachtgever is gehouden KMS energy te vrijwaren respectievelijk schadeloos te stellen voor alle aanspraken van derden tot vergoeding van schade. Oprachtgever is gehouden alle voor KMS energy in dit verband geleden schade waaronder de (volledige) kosten van verweer te vergoeden.
- 11.6 Aansprakelijkheden van Leverancier inclusief boetebedingen worden per separate door KMS energy opgestelde Overeenkomst vastgelegd.
12. Overmacht
- 12.1 Geen van Partijen is gehouden tot het nakomen van enige verplichting ingevolge een Overeenkomst indien zij daartoe verhinderd is als gevolg van overmacht. Onder overmacht wordt mede verstaan overmacht van toeleveranciers van KMS energy, het niet naar behoren nakomen van verplichtingen van toeleveranciers die door Oprachtgever aan KMS energy zijn voorgeschreven evenals gebrekkigheid van zaken, materialen, programmatuur van derden waarvan het gebruik door Oprachtgever aan KMS energy is voorgeschreven alsook het verhinderd worden in de nakoming van enige verplichting als gevolg van een omstandigheid die niet is te wijten aan schuld, en noch krachtens de wet, een rechtshandeling of in het verkeer geldende opvattingen voor rekening van Partijen komt: daaronder mede begrepen het weer, waterschade, overstroming, aardbevingen en andere natuurrampen, brand, ontploffing en andere calamiteiten, oorlog, revolutie en/of daaraan gelijk te stellen toestand, stroomstoring, verlies, diefstal of verloren gaan van gereedschappen of materialen, wegblokkades, stakingen of werkonderbrekingen en import- of handelsbeperkingen, alsmede landelijke maatregelen van de overheid uit hoofde van de volksgezondheid alsook uitzonderlijke omstandigheden uit hoofde van de volksgezondheid (epidemieën, pandemieën) die de nakoming van de Overeenkomst verhinderen.
- 12.2 Partijen kunnen gedurende de periode dat de overmacht voortduurt de verplichtingen uit de Overeenkomst opschorten. Indien een overmacht situatie langer dan negentig (90) dagen heeft geduurd of voorzien wordt dat deze langer dan negentig (90) dagen zal duren, heeft ieder der Partijen het recht om die Overeenkomst door schriftelijke ontbinding te beëindigen. Hetgeen reeds ingevolge die Overeenkomst gepresteerd is, wordt in dat geval naar verhouding afgerekend, zonder verplichting tot vergoeding van schade aan de andere partij.
13. Openbaarmaking
- 13.1 Oprachtgever staat bij deze aan KMS energy toe de diensten van KMS energy waarvoor door Oprachtgever is gekozen en de aard daarvan openbaar te maken. Na voorafgaande schriftelijke toestemming van Oprachtgever, is het KMS energy toegestaan openbaarheid te geven aan de geïmplementeerde of te implementeren oplossing en kan zij een beschrijving op hoofdlijnen opstellen en openbaar maken van de redenen die Oprachtgever hebben doen besluiten voor de oplossing van KMS energy te kiezen, alsmede de hieruit voor Oprachtgever voortvloeiende voordelen.
14. Boetebeding en Schadeloosstelling
- 14.1 Oprachtgever zal, indien enigerlei verplichting, die voortvloeit uit het gestelde in deze Algemene Voorwaarden geheel of ten dele wordt overtreden, aan KMS energy, zonder voorafgaande ingebrekestelling, een onmiddellijk opeisbare boete verbeuren, groot € 25.000,- (zegge vijfentwintigduizend euro) voor elke zodanige overtreding, alsmede een bedrag van € 1.000,- (zegge duizend euro) voor iedere dag dat de overtreding voortduurt, één en ander onverminderd de rechten van KMS energy tot het vorderen van schadevergoeding uit hoofde van de wet en het toepassen van ieder haar ten dienste staand (rechts)middel.
15. Toepasselijk recht en Geschillen
- 15.1 Alle Overeenkomsten tussen KMS energy en Oprachtgever of Leverancier worden beheerst door de Nederlandse taal en het Nederlands recht. Toepasselijkheid van het Weens koopverdrag 1980 is uitgesloten.
- 15.2 Bij geschillen welke tussen KMS energy en Oprachtgever of Leverancier mochten ontstaan naar aanleiding van een tussen Partijen gesloten Overeenkomst, is ieder der Partijen gerechtigd het geschil voor te leggen aan de bevoegde rechter te Breda, tenzij bepalingen van dwingend recht anders voorschrijven. Partijen zullen eerst een beroep op de rechter doen nadat zij zich tot het uiterste hebben ingespannen een geschil in onderling overleg te beslechten. Het hiervoor bepaalde laat onverlet het recht van Partijen om in spoedeisende gevallen een voorlopige voorziening te vragen aan de Voorzieningenrechter van de Rechtbank Zeeland-West-Brabant en onverminderd het recht van Partijen tot het treffen van conservatoire rechtsmaatregelen.