

ALGEMENE VOORWAARDEN

VAN

NEW ENERGY SYSTEMS SERVICES B.V.

24 maart 2014



Artikel 1 Definities

In deze algemene voorwaarden wordt verstaan onder:

1. NESS: de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid New Energy Systems Services B.V., ingeschreven in het handelsregister van de Kamer van Koophandel Limburg onder nummer 58187677;
2. Wederpartij: de wederpartij als bedoeld in artikel 6:231 sub c BW, zijnde de partij, aan wie door NESS een aanbod of aanbidding wordt gedaan of met wie door NESS een overeenkomst wordt gesloten of aan wie zaken worden geleverd.

Artikel 2 Toepasselijkheid

1. Deze algemene voorwaarden zijn van toepassing op alle rechtsverhoudingen tussen NESS en de wederpartij, behoudens voor zover wet- of regelgeving de toepassing van deze voorwaarden uitsluiten of beperken en behoudens afwijkingen van deze voorwaarden welke door beide partijen uitdrukkelijk en schriftelijk dienen te zijn bevestigd.
2. De toepasselijkheid van algemene leverings-, betalings- en inkoop-voorwaarden van de wederpartij, hoe ook genaamd, is uitdrukkelijk uitgesloten. Die voorwaarden zijn niet van toepassing op rechtsverhoudingen met NESS.

Artikel 3 Totstandkoming van de overeenkomst

1. Aanbiedingen van NESS zijn altijd vrijblijvend en kunnen door NESS worden herroepen tot zeven dagen na ontvangst van een aanvaarding.
2. In het kader van een aanbidding verstrekte of getoonde gegevens, tekeningen, monsters of modellen zijn slechts indicatief.
3. De overeenkomst komt tot stand op het moment dat de door beide partijen ondertekende bevestiging door NESS retour is ontvangen. De bevestiging is gebaseerd op de ten tijde daarvan door de wederpartij aan NESS verstrekte

informatie. De bevestiging wordt geacht de overeenkomst juist en volledig weer te geven.

4. Het staat partijen vrij te bewijzen dat de overeenkomst op andere wijze tot stand is gekomen.

5. Alle overeenkomsten worden uitsluitend aanvaard en uitgevoerd door NESS.

Artikel 4 Verplichtingen van de wederpartij / terbeschikkingstelling van informatie door de wederpartij

1. De wederpartij is gehouden alle gegevens en bescheiden, welke NESS overeenkomstig haar oordeel nodig heeft voor het correct uitvoeren van de overeenkomst, tijdig in de gewenste vorm en op de gewenste wijze ter beschikking te stellen.

2. Daarenboven zal de wederpartij NESS op de hoogte brengen van alle overige informatie die voor de uitvoering of voltooiing van de overeenkomst relevant is.

3. De wederpartij staat in voor de juistheid, volledigheid en betrouwbaarheid van de aan NESS ter beschikking gestelde gegevens en bescheiden, ook indien deze van derden afkomstig zijn, voor zover uit de aard van de overeenkomst niet anders voortvloeit.

4. De wederpartij vrijwaart NESS voor aanspraken van derden in verband met de in lid 1, 2 en 3 bedoelde informatie, gegevens, beslissingen, wijzigingen en bescheiden.

5. Indien en voor zover de wederpartij zulks verzoekt, worden de door de wederpartij aan NESS ter beschikking gestelde bescheiden aan deze geretourneerd.

6. De uit de vertraging in de uitvoering van de overeenkomst voortvloeiende extra kosten en extra lonen, ontstaan door het niet, niet tijdig of niet behoorlijk ter

beschikking stellen van de verlangde gegevens en bescheiden, zijn voor rekening van de wederpartij.

7. De wederpartij is verplicht een adreswijziging aan NESS mede te delen. Tot dan zullen alle verklaringen en mededelingen mogen worden gedaan aan het adres dat de wederpartij bij het sluiten van de overeenkomst heeft opgegeven.

8. De wederpartij is verplicht alle (bedrijfs)gegevens, of alle gegevens in verband met de overeenkomst van NESS ontvangen informatie, vertrouwelijk te behandelen. De wederpartij mag de ontvangen gegevens of informatie niet aanwenden voor eigen gebruik of gebruik door en/of bekend maken aan derden. Indien de wederpartij enige verplichting krachtens dit lid schendt, zal de wederpartij, zonder dat een kennisgeving daartoe vereist is, aan NESS een onmiddellijk opeisbare boete verbeuren die niet vatbaar is voor verrekening of matiging door de rechter, ten bedrage van € 100.000,- per gebeurtenis en € 1.500,- voor elke dag dat een dergelijke schending voortduurt, onverminderd het recht van de NESS om naast de boete een volledige schadevergoeding te vorderen.

Artikel 5 Levering

1. Is de wederpartij een vooruitbetaling verschuldigd of dient zij voor de uitvoering benodigde informatie en/of materialen ter beschikking te stellen dan gaat de termijn waarbinnen de werkzaamheden dienen te worden afgerond niet eerder in dan nadat de betaling geheel is ontvangen, respectievelijk de informatie en/of materialen geheel ter beschikking zijn gesteld.

2. De door NESS opgegeven (lever)tijden zijn indicatief en zijn niet te beschouwen als een fatale termijn.

3. De overeenkomst kan – tenzij uitvoering ontwijfelbaar blijvend onmogelijk is – door de wederpartij niet wegens termijnoverschrijding worden ontbonden, noch kan de wederpartij aanspraak maken op enige schadevergoeding.

4. Indien NESS een order niet compleet kan leveren is zij bevoegd in gedeelten te presteren. NESS zal alsdan het niet geleverde gedeelte voor nalevering noteren en de wederpartij daarvan schriftelijk in kennis stellen.

Artikel 6 Risico

1. Alle leveringen zijn af fabriek. Alle risico's voor de in het kader van de overeenkomst te leveren zaken gaan over op de wederpartij, zodra deze zaken de fabriek van NESS verlaten, ook indien de zaken franco worden geleverd.

2. Indien de wederpartij de overeengekomen zaken niet, niet tijdig of niet volledig afneemt, is NESS gerechtigd deze voor rekening en risico van de wederpartij op te slaan. De betalingsverplichting van de wederpartij blijft dan onverminderd in stand en zal worden verhoogd met de extra kosten die NESS heeft moeten maken.

3. De wederpartij is verplicht aan NESS de opslagkosten volgens het bij NESS gebruikelijke tarief en, bij gebreke daarvan, volgens het in de branche gebruikelijke tarief, te vergoeden vanaf het tijdstip, dat de zaken voor verzending gereed zijn, dan wel in geval van een later tijdstip, vanaf de in de overeenkomst overeengekomen leveringsdatum.

Artikel 7 Overmacht

1. Een tekortkoming in de nakoming van de overeenkomst door NESS, kan NESS onder meer, doch niet uitsluitend, niet worden toegerekend indien de oorzaken van de tekortkoming niet te wijten zijn aan de schuld van NESS of buiten de risicosfeer van NESS vallen. Oorzaken zoals bedoeld in de vorige zin zijn oorlog, oorlogsgevaar, burgeroorlog, oproer, molest, brand, waterschade, overstroming, werkstaking, bedrijfsbezetting, uitsluiting, in- en uitvoerbelemmeringen, overheidsmaatregelen, defecten aan machines, storingen in de levering van gas, water- en elektriciteit en de stagnatie c.q. onderbrekingen van leveringen van derden van wie NESS grondstoffen, materialen of onderdelen voor de uitvoering

van de overeenkomst moet betrekken, en voorts alle overige oorzaken buiten de schuld of de risicosfeer van NESS ontstaan.

2. In het geval de wederpartij niet toerekenbaar tekortkomt in de nakoming van de overeenkomst is NESS bevoegd de overeenkomst geheel of gedeeltelijk te ontbinden.

Artikel 8 Garantie

1. NESS stelt zich zowel tegenover de wederpartij als tegenover afnemers van de wederpartij uitsluitend garant voor gebreken aan de onderdelen van de afgeleverde zaken die defect geraakt zijn door materiaal-, constructie- of fabricagefouten, optredende tijdens de garantieperiode van 24 maanden na aflevering van de zaken.

2. Schade of gebreken welke veroorzaakt zijn door installatiefouten, verkeerd gebruik, gebruik in strijd met de verstrekte handleiding, vervuiling, nalatig of slecht onderhoud, alsmede oppervlakte beschadigingen, vallen buiten de garantie.

3. De garantie van NESS krachtens lid 1, is beperkt tot kosteloos herstel van de gebrekkige zaken of tot vervanging van een onderdeel ervan, een en ander ter beoordeling van NESS.

4. De beperkte garantie als vervat in dit artikel, vervangt en/of sluit uitdrukkelijk enige andere expliciete of impliciete garantie uit, met inbegrip van, maar niet beperkt tot, garantie voor verkoopbaarheid en geschiktheid voor een bepaald doel, gebruik of toepassing.

Artikel 9 Reclames

1. Reclames ter zake van door NESS geleverde zaken dienen binnen bekwame tijd, doch in ieder geval binnen dertig dagen nadat de grond voor het uitoefenen van de reclame is ontdekt of redelijkerwijs ontdekt had kunnen zijn, bij NESS te worden ingediend op straffe van verval van aanspraken.

2. Retour gezonden zaken worden niet aangenomen, tenzij tevoren schriftelijk door de NESS geaccordeerd. Zij dienen franco te zijn verzonden en deugdelijk verpakt te zijn.
3. Reclames als in lid 1 bedoeld, schorten de betalingsverplichting van de wederpartij niet op.

Artikel 10 Intellectuele en industriële eigendomsrechten

1. NESS behoudt zich alle rechten voor met betrekking tot producten van haar geest welke zij gebruikt of heeft gebruikt in het kader van de aanbidding voor of de uitvoering van een overeenkomst.
2. Het is de wederpartij uitdrukkelijk verboden die producten, waaronder mede begrepen ontwerpen, tekeningen, afbeeldingen, programmatuur, werkwijzen, adviezen, overige documentatie en andere geestesproducten van NESS, een en ander in de ruimste zin des woords, al dan niet met inschakeling van derden te verveelvoudigen, te openbaren of te exploiteren.
3. De intellectuele en industriële eigendomsrechten op alle aan de wederpartij geleverde zaken, gegevens en (technische) informatie blijven berusten bij NESS. NESS heeft het uitsluitend recht tot openbaarmaking, verwezenlijking en verveelvoudiging van deze zaken, gegevens en informatie en de wederpartij heeft het uitsluitend gebruiksrecht daarvan.
4. Het gebruiksrecht van de wederpartij met betrekking tot de door NESS ontwikkelde en geleverde programmatuur is niet exclusief. De wederpartij mag deze programmatuur alleen in haar eigen bedrijf of organisatie gebruiken en alleen voor de installatie van de zaken waarvoor het gebruiksrecht is verstrekt.
5. Het gebruiksrecht is niet overdraagbaar. Het is de wederpartij verboden om de programmatuur en de dragers waarop deze is vastgelegd op welke wijze dan ook ter beschikking van een derde te stellen of door een derde te laten gebruiken. Het is

de wederpartij verboden de programmatuur te verveelvoudigen of daarvan kopieën te maken. De wederpartij zal de programmatuur niet wijzigen anders dan in het kader van het herstellen van fouten. De broncode van de programmatuur en de bij de ontwikkeling ervan voortgebrachte technische informatie worden niet aan de wederpartij ter beschikking gesteld, tenzij anders is overeengekomen.

Artikel 11 Doorverkoop en installatie

1. De wederpartij is bij doorverkoop van de afgeleverde zaken en de installatie daarvan, verplicht de bij de afgeleverde zaken geleverde gedetailleerde handleiding die beschrijft hoe de installatie dient te worden uitgevoerd, nauwkeurig en strikt op te volgen.
2. NESS sluit iedere aansprakelijkheid uit waarbij doorverkoop van de afgeleverde zaken en de installatie daarvan heeft plaatsgevonden in strijd met het bepaalde in lid 1. NESS sluit voorts iedere aansprakelijkheid uit waarbij schade is ontstaan als gevolg van de installatie uitgevoerd door de wederpartij of een door de wederpartij ingeschakelde derde.

Artikel 12 Prijzen

1. Voor de krachtens de overeenkomst te leveren zaken worden de prijzen gerekend die gelden op de dag van levering.
2. Indien na de totstandkoming van de overeenkomst, doch voordat deze geheel is uitgevoerd, lonen en/of prijzen een wijziging ondergaan, is NESS gerechtigd de overeengekomen prijs dienovereenkomstig aan te passen, zonder dat zulks de wederpartij recht geeft op gehele of gedeeltelijke ontbinding.
3. De in het kader van de overeenkomst gemaakte kosten – waaronder begrepen transportkosten en kosten van bij de uitvoering van de overeenkomst ingeschakelde derden – zijn niet in de prijs begrepen en worden afzonderlijk aan de wederpartij in rekening gebracht.

4. Alle door NESS aan de wederpartij in rekening gebrachte bedragen zijn exclusief de daarover verschuldigde omzetbelasting.

Artikel 13 Betaling

1. Betaling door de wederpartij dient, zonder aftrek, korting of schuldverrekening, te geschieden binnen de overeengekomen termijnen, doch in geen geval later dan vijftien dagen na factuurdatum. Betaling dient te geschieden in Nederlandse valuta door middel van overmaking ten gunste van een door NESS aan te wijzen bankrekening.

2. NESS is gerechtigd deelleveringen afzonderlijk te factureren.

3. Indien de wederpartij niet binnen de in lid 1 genoemde termijn heeft betaald, is NESS gerechtigd, zonder nadere ingebrekestelling en onverminderd de overige rechten van NESS, vanaf de vervaldag de wederpartij de wettelijke (handels)rente in rekening te brengen tot op de datum van algehele voldoening.

4. Indien de wederpartij niet tijdig aan haar betalingsverplichtingen voldoet, is NESS bevoegd de overeenkomst zonder rechterlijke tussenkomst als ontbonden te beschouwen. In dat geval is de wederpartij aansprakelijk voor de door NESS geleden schade, onder meer bestaande uit winstderving en uit de kosten van de ingebrekestelling. In geval van het door NESS aanvragen van een faillissement van de wederpartij, zal de wederpartij ook gehouden zijn, naast de in dit lid genoemde kosten, de kosten van de faillissementsaanvraag te voldoen.

5. Alle gerechtelijke en buitengerechtelijke (incasso)kosten, die NESS moet maken als gevolg van de niet-nakoming door de wederpartij van haar betalingsverplichting, komen ten laste van de wederpartij. Het gaat hier om de kosten over de hoofdsom overeenkomstig het Besluit voor vergoeding van buitengerechtelijke incassokosten van 1 juli 2012.

6. Indien de financiële positie of het betalingsgedrag van de wederpartij naar het oordeel van NESS daartoe aanleiding geeft, is NESS gerechtigd van de wederpartij te verlangen, dat deze onverwijld (aanvullende) zekerheid stelt in een door NESS te bepalen vorm. Indien de wederpartij nalaat de verlangde zekerheid te stellen, is NESS gerechtigd, onverminderd haar overige rechten, de verdere uitvoering van de overeenkomst onmiddellijk op te schorten en is al hetgeen de wederpartij aan NESS uit welke hoofde ook verschuldigd is, direct opeisbaar.

7. Een betaling door de wederpartij strekt in de eerste plaats in mindering op de verschuldigde kosten, daarna op de rente en tenslotte in mindering op opeisbare facturen die het langste openstaan, zelfs al vermeldt de wederpartij dat de betaling betrekking heeft op latere facturen.

8. In geval van een overeenkomst met twee of meer wederpartijen, zijn deze wederpartijen hoofdelijk verbonden voor de betaling van het factuurbedrag.

Artikel 14 Ontbinding

1. Onverminderd het bepaalde in artikel 13 wordt de overeenkomst ontbonden zonder rechterlijke tussenkomst na een schriftelijke verklaring op het tijdstip, waarop de wederpartij in staat van faillissement wordt verklaard, voorlopige surseance van betaling aanvraagt, haar bedrijf stillegt of liquideert, of een verzoek, waarbij de wederpartij, natuurlijke persoon, door de rechtbank wordt ingewilligd tot het van toepassing verklaren van de schuldsaneringsregeling, of door beslaglegging, ondercuratelestelling of anderszins de beschikkingsbevoegdheid over zijn vermogen of delen ervan verliest, tenzij de curator of bewindvoerder de uit deze overeenkomst voortvloeiende verplichtingen als boedelschuld erkent.

2. Door de ontbinding worden over en weer bestaande vorderingen onmiddellijk opeisbaar. De wederpartij is aansprakelijk voor de door NESS geleden schade, onder meer, doch niet uitsluitend bestaande uit winstderving.

Artikel 15 Eigendomsvoorbehoud

1. De door NESS geleverde zaken blijven haar eigendom totdat de wederpartij alle op haar rustende verbintenissen uit hoofde van de tussen partijen gesloten overeenkomst(en), met inbegrip van hetgeen de wederpartij wegens haar tekortschieten in haar verplichtingen verschuldigd mocht worden, is nagekomen.
2. De zaken die krachtens lid 1 nog eigendom zijn van NESS, mogen slechts in het kader van een normale bedrijfsuitoefening worden doorverkocht. De wederpartij is niet bevoegd deze zaken te verpanden of anderszins te bezwaren.
3. Indien de wederpartij haar verbintenissen niet nakomt of wanneer gegronde vrees bestaat dat zij haar verbintenissen niet zal nakomen, is NESS gerechtigd de zaken die krachtens het eerste lid nog haar eigendom zijn, terug te (doen) halen. De wederpartij is verplicht hieraan alle noodzakelijke medewerking te verlenen, zulks op verbeurte van een onmiddellijk opeisbare boete van € 500,00 per dag.
4. Indien derden enig recht op de onder eigendomsvoorbehoud geleverde zaken wil vestigen of doen gelden, is de wederpartij verplicht NESS hiervan onmiddellijk schriftelijk op de hoogte te stellen.

Artikel 16 Aansprakelijkheid

1. Na het tijdstip van het afleveren van de zaken is NESS niet meer aansprakelijk voor gebreken, tenzij de gebreken aan haar toe te rekenen zijn en de wederpartij geldig heeft gereclameerd overeenkomstig het bepaalde in artikel 9 van deze algemene voorwaarden.
2. Voor zover NESS krachtens het bepaalde in lid 1 aansprakelijk is, dan is zij slechts gehouden tot vergoeding van de door de wederpartij geleden directe materiele schade.

3. Indirecte schade of gevolgschade, waaronder begrepen, bedrijfsschade, productieverlies, omzet- of winstderving, waardevermindering, verlies van producten behoren niet tot directe materiele schade en NESS is daarvoor niet aansprakelijk.
4. Indien een fout wordt gemaakt doordat de wederpartij onjuiste of onvolledige informatie of aanwijzingen heeft verstrekt, is NESS voor de daardoor ontstane schade niet aansprakelijk.
5. Voor vergoeding van andere schade dan in dit artikel genoemd, is NESS slechts aansprakelijk indien en voor zover de wederpartij bewijst, dat deze te wijten is aan opzet of schuld van NESS.
6. NESS is niet aansprakelijk voor enige schade voortvloeiend uit de overeenkomst, waarvoor dekking wordt verleend door de verzekeraar van de wederpartij. Indien en voor zover de wederpartij enig aan de overeenkomst verbonden risico heeft verzekerd, is zij gehouden eventuele schade onder die verzekering te vorderen en NESS te vrijwaren voor verhaalsanspraken van de verzekeraar.
7. De omvang van de door NESS te vergoeden schade is beperkt tot het bedrag van de in de overeenkomst vastgelegde prijs.
8. In geen geval zal de schade echter meer bedragen dan het totaal van de bedragen van het eigen risico van NESS en de door de verzekeraar van NESS gedane uitkering met een maximum van € 100.000,00.
9. Elke aansprakelijkheid van NESS vervalt, voor zover niet iets anders is overeengekomen, door verloop van 6 maanden vanaf het tijdstip waarop de overeenkomst door aflevering, ontbinding of opzegging is geëindigd.
10. Het vorderingsrecht uit hoofde van een gebrek vervalt door verloop van een maand na de schriftelijke en gemotiveerde ingebrekestelling.
11. De wederpartij vrijwaart NESS tegen alle aanspraken van derden wegens (producten)aansprakelijkheid als gevolg van een gebrek in een door de wederpartij aan een derde geleverd product en/of installatie daarvan en dat mede bestond uit

door NESS ontwikkelde en/of geleverde zaken, behoudens indien en voor zover de wederpartij bewijst dat de schade is veroorzaakt door die zaken en onverminderd het bepaalde in lid 6 van dit artikel.

12. De in de vorige leden van dit artikel neergelegde aansprakelijkheidsbeperking wordt mede bedongen ten behoeve van de door NESS ingeschakelde derden, die derhalve hierdoor een rechtstreeks beroep op deze aansprakelijkheidsbeperking hebben.

Artikel 17 Vervaltermijn

Voor zover in deze algemene voorwaarden niet anders is bepaald, vervallen vorderingsrechten en andere bevoegdheden van de wederpartij uit welke hoofde ook jegens NESS in verband met het leveren van zaken of het verrichten van werkzaamheden door NESS in ieder geval na één jaar na het moment waarop de wederpartij bekend werd of redelijkerwijs bekend kon zijn met het bestaan van deze rechten en bevoegdheden.

Artikel 18 Conversie; strijdige bepalingen

1. Indien en voor zover op grond van de wet of de redelijkheid en billijkheid of het onredelijk bezwarend karakter op enige bepaling van deze algemene voorwaarden geen beroep kan worden gedaan, komt aan de desbetreffende bepaling wat betreft de inhoud en strekking in elk geval een zoveel mogelijk overeenkomstige betekenis toe, zodat daarop wel een beroep kan worden gedaan.

2. In het geval de toepasselijke algemene voorwaarden en de overeenkomst strijdige bepalingen bevatten, prevaleren de in de overeenkomst opgenomen voorwaarden.

Artikel 19 Toepasselijk recht en forumkeuze

1. Op alle overeenkomsten tussen de wederpartij en NESS waarop deze voorwaarden van toepassing zijn, is Nederlands recht met uitzondering van het Weens Koopverdrag van toepassing.

2. Alle geschillen die verband houden met overeenkomsten tussen de wederpartij en NESS, waarop deze voorwaarden van toepassing zijn en welke niet tot de competentie van de kantonrechter behoren, worden beslecht door de bevoegde rechter in het arrondissement waarin NESS haar vestigingsplaats heeft.