

Aanvullende voorwaarden bij opdrachten digitaal ontwerp 2021



Beroepsorganisatie
Nederlandse Ontwerpers

www.bno.nl

Toelichting:

Deze Aanvullende Voorwaarden kunnen gebruikt worden bij opdrachten voor het ontwikkelen van interactieve mediatoepassingen, zoals (mobiele) applicaties zoals apps, websites, boeking- of registratiesystemen en dergelijke. Het betreft aanvullingen en afwijkingen op de Algemene Voorwaarden BNO (2021) en daarom is het advies om deze bepalingen, voor zover relevant en voor zover gewenst, expliciet op te nemen in of bij de offerte waarin de Algemene Voorwaarden BNO (2021) van toepassing worden verklaard.

Het is van groot belang zich te realiseren dat iedere andere aanvulling of afwijking van de bepalingen verstrekende gevolgen kan hebben voor de aansprakelijkheid en, in het voorkomende geval, dekking door de aansprakelijkheidsverzekering. Het verdient dan ook de voorkeur overige aanvullende of afwijkende afspraken altijd voor te leggen aan een juridisch adviseur (van de BNO) of aan de (tussenpersoon van de) verzekering. (Zie ook de Handleiding Algemene Voorwaarden BNO (2021)).

Voorbeeldtekst:

In afwijking dan wel aanvulling van de Algemene Voorwaarden BNO (2021) (hierna te noemen "**AV BNO**") die op deze offerte van toepassing zijn, en die u als bijlage bij deze offerte aantreft [*OF: die u reeds eerder zijn toegezonden*], gelden de volgende bepalingen:

1 Specificaties

Bij de overeenkomst of de offerte wordt zoveel mogelijk een omschrijving van de opdracht gevoegd, voorzien van (functionele en technische) specificaties, welke bijlage onlosmakelijk onderdeel van de overeenkomst (of offerte) uitmaakt. Om misverstanden te voorkomen, staat het de Ontwerper vrij om een nadere uitwerking te maken of te verlangen van de opdrachtschrijving c.q. de specificaties.

2 Het resultaat

De Opdrachtgever en de Ontwerper stellen in gezamenlijk overleg vast aan welke voorwaarden het resultaat van de opdracht (hierna te noemen: "**het Resultaat**"), naast de in artikel 1 genoemde specificaties, in ieder geval moet voldoen. Tenzij anders overeengekomen, bestaat het Resultaat uit het visueel ontwerp ("**Visueel Ontwerp**"), de interactieve mediatoepassingen, zoals (mobiele) applicaties/apps en websites ("**Programmatuur**") en de broncode waarmee de Programmatuur geschreven is ("**Broncode**"). Voor zover het correcte gebruik van het Resultaat dit verlangt, komen partijen eveneens overeen in hoeverre de Ontwerper betrokken zal worden bij het onderhoud van Resultaat.

3 Contactpersonen

De Opdrachtgever en de Ontwerper wijzen beiden een contactpersoon aan die bevoegd is beslissingen in het kader van de opdracht te nemen. Wanneer de aangewezen persoon van een partij langer dan vier weken om welke reden dan ook niet beschikbaar is, dan zal die partij een andere contactpersoon aanwijzen.

4 Juiste aanlevering materialen

De Opdrachtgever zal ervoor zorgen dat Programmatuur, materialen, gegevens en/of andere informatie, die noodzakelijk of wenselijk zijn voor het correct uitvoeren van de opdracht, tijdig, juist en volledig aan de Ontwerper ter beschikking worden gesteld en geschikt zijn om door de Ontwerper in het kader van de opdracht te gebruiken.

5 Stand der techniek

De Ontwerper zal de opdracht naar beste vermogen uitvoeren met inachtneming van de dan geldende stand der techniek. De Ontwerper kan niet garanderen dat het Resultaat zonder onderbreking of fouten in iedere omgeving zal werken. Het Resultaat en de weergave daarvan kunnen afhankelijk zijn van externe factoren, zoals hardware, systemen, browsers, schermresoluties of besturingssystemen. Eventueel kan de Opdrachtgever voorafgaand aan de uitvoering van de opdracht in de specificaties laten opnemen in welke omgeving het Resultaat zal worden gebruikt, zodat het Resultaat daar zoveel mogelijk op kan worden afgestemd.

6 Testperiode

Wanneer bij de opdracht een acceptatietest is overeengekomen, dan wordt daarbij een testperiode bepaald, die in geen geval langer zal zijn dan 14 dagen na oplevering van het Resultaat door de Ontwerper, tenzij schriftelijk anders is afgesproken. Het is de Opdrachtgever niet toegestaan het Resultaat en/of de testgegevens tijdens de testperiode openbaar te maken, daarin wijzigingen aan te brengen of deze – behoudens toestemming van de Ontwerper – te laten testen door derden.

7 Gebreken en acceptatie

Wanneer het Resultaat naar het oordeel van de Opdrachtgever niet voldoet aan de ter zake opgestelde technische en/of functionele specificaties, dan stelt de Opdrachtgever de Ontwerper daarvan onmiddellijk, maar tenminste binnen 14 dagen na oplevering, en voor gebreken die niet gelegen zijn in het niet in acht nemen van voornoemde technische en/of functionele specificaties, ten minste binnen 30 dagen na oplevering, schriftelijk in kennis, bij gebreke waarvan hij geacht wordt het Resultaat onvoorwaardelijk "as is" te hebben geaccepteerd. De laatstgenoemde termijn van 30 dagen geldt niet, als de Opdrachtgever onomstotelijk kan bewijzen dat hij, ook al is genoemde termijn verstreken, dit gebrek niet eerder heeft kunnen constateren. De Opdrachtgever is verplicht om ook in dat geval het gebrek zo spoedig mogelijk aan de Ontwerper te melden. Creatieve, inhoudelijke, artistieke of taalkundige keuzes van de Ontwerper kunnen nooit gelden als "gebrek" in de zin van dit artikel of van de overeenkomst, tenzij zij uitdrukkelijk onderdeel zijn van genoemde technische en/of functionele specificaties.

8 Bijzondere garantiebepaling

De Ontwerper zal eventuele gebreken in de Programmatuur of in het Resultaat, als bedoeld en gemeld in het vorig artikel, herstellen, voor zover deze gebreken gelegen zijn in het door toedoen van de Ontwerper niet voldoen aan de opgestelde specificaties. Wanneer een acceptatietest is overeengekomen dan zal de Ontwerper, in afwijking van het hiervoor bepaalde, dergelijke gebreken die binnen 14 dagen na afloop van de testperiode door de Opdrachtgever schriftelijk worden gemeld, in de Programmatuur herstellen, dit voor zover deze gebreken samenhangen met wijzigingen/verbeteringen die tijdens de testperiode zijn aangebracht.

9 Verval bijzondere garantie

De Ontwerper hoeft geen gebreken in het Resultaat te herstellen wanneer deze zijn veroorzaakt door de Opdrachtgever zelf, door derden of door (gewijzigde) omstandigheden,

waarvan de Ontwerper ten tijde van het sluiten van de overeenkomst niet wist of behoorde te weten. De garantieverplichting vervalt ook wanneer de Opdrachtgever zonder toestemming van de Ontwerper wijzigingen in de Programmatuur of andere onderdelen van het Resultaat aanbrengt of laat aanbrengen, of wanneer de Opdrachtgever op enige wijze zelf zonder schriftelijke toestemming van de Ontwerper een gebrek probeert te (laten) herstellen.

10 Uitbreiding diensten de Ontwerper

De Ontwerper verzorgt alleen andere diensten, zoals het aanvragen van domeinnaamregistraties, en het opzetten van procedures voor beveiliging, controle, onderhoud en systeembeheer, als dit uitdrukkelijk onderdeel van de opdracht uitmaakt.

11 Privacy

Wanneer de Ontwerper in het kader van de te verrichten diensten persoonsgegevens van (klanten van) de Opdrachtgever moeten verwerken, dan wordt de Ontwerper als "verwerker" en de Opdrachtgever als "verantwoordelijke" in de zin van de Algemene Verordening Gegevensbescherming (AVG) aangemerkt en wordt desgewenst aanvullend een verwerkersovereenkomst gesloten. Bij de vastlegging van de technische specificaties als bedoeld in artikel 2 van deze aanvullende voorwaarden, wordt in dat geval specifiek vermeld welke passende technische en organisatorische maatregelen getroffen worden om de persoonsgegevens te beveiligen tegen verlies of onrechtmatige verwerking.

12 Inschakelen providers en andere dienstverleners

Wanneer de Ontwerper adviseert om andere dienstverleners of toeleveranciers, zoals bepaalde providers, ten behoeve van het functioneren of tot stand brengen van het Resultaat in te schakelen, is de Ontwerper niet aansprakelijk wanneer deze dienstverleners of toeleveranciers tekort schieten in hun verplichtingen.

13 Extra werkzaamheden

Wanneer de Ontwerper extra werkzaamheden moet verrichten door een wijziging of uitbreiding van de opdracht, door het te laat, onjuist of onvolledig aanleveren van Programmatuur, materialen of gegevens, door het herstel van het ontwerp of het Resultaat in verband met verkeerd of onoordeelkundig gebruik, door het moeten vragen van toestemmingen van rechthebbenden of door het buiten de opdrachtoomschrijving om (op verzoek of noodgedwongen) begeleiden van medewerkers of toeleveranciers van de Opdrachtgever, dan wordt hiervoor, ongeacht of er sprake was van een vaste prijsafspraken, een vergoeding betaald, op basis van de op dat moment door de Ontwerper gehanteerde honorariumtarieven.

14 Gebruik Resultaat

De Opdrachtgever heeft het recht om het Resultaat te gebruiken op de wijze zoals overeengekomen en wanneer hij zijn verplichtingen uit de overeenkomst is nagekomen. Het gebruik van het Resultaat moet in alle gevallen correct en oordeelkundig zijn. In geval van twijfel of onduidelijkheid of een bepaalde wijze van gebruik is toegestaan, dan zal de Opdrachtgever voorafgaand aan het gebruik met de Ontwerper in overleg treden.

15 Licentie voor het gebruik van het Resultaat

Wanneer de Opdrachtgever volledig voldoet aan zijn verplichtingen ingevolge de overeenkomst met de Ontwerper, verkrijgt hij een licentie tot het gebruik van het Resultaat als bedoeld in artikel 5 AV BNO. Met betrekking tot het Visueel Ontwerp dat onderdeel is van het Resultaat, is de in lid 1 van dit artikel bedoelde licentie exclusief en niet-overdraagbaar. Met betrekking tot de door de Ontwerper ontwikkelde Programmatuur en Broncode, als ook de daarbij behorende (technische) documentatie, is de in lid 1 van dit artikel bedoelde licentie niet-exclusief en niet-overdraagbaar, ongeacht of deze in het kader van de opdracht zijn vervaardigd. De auteursrechten op het Resultaat blijven bij de Ontwerper, tenzij partijen overeenkomstig artikel 4.2 AV BNO een overdracht van rechten overeenkomen.

16 Materiaal van derden

- 16.1 De Opdrachtgever is zelf verantwoordelijk voor het verkrijgen van toestemming tot gebruik van materiaal van derden, dat is beschermd door auteursrechten of enige andere intellectuele eigendomsrechten en dat in het Resultaat zal worden gebruikt, tenzij partijen uitdrukkelijk zijn overeengekomen dat deze verantwoordelijkheid bij de Ontwerper zal rusten.
- 16.2 De Ontwerper meldt zoveel mogelijk vooraf voor welk materiaal toestemming tot gebruik verkregen moet worden. Voor het materiaal dat de Ontwerper voorstelt in het Resultaat toe te passen, kan de Ontwerper op verzoek van de Opdrachtgever een kostenraming opvragen bij de betreffende toeleverancier.
- 16.3 Onder auteursrechtelijk beschermd materiaal van derden wordt in dit verband onder meer verstaan: software, huisstijlelementen, fonts, foto's, (muziek)composities en (audio)visuele werken.
- 16.4 Zo nodig kan de Ontwerper bewijs verlangen dat de toestemming uit de voorgaande leden goed en volledig is geregeld. De Ontwerper is in geen geval aansprakelijk wanneer de hier bedoelde licenties ontbreken, niet correct of niet volledig zijn. De Opdrachtgever vrijwaart de Ontwerper tegen mogelijke aanspraken van derden wat dit betreft.

17 Wijzigingen

- 17.1 Het is de Opdrachtgever toegestaan om, in geval van een opdracht voor het ontwikkelen van een (mobiele) applicatie of website, of een wat dit betreft met een dergelijke toepassing gelijk te stellen ontwerp, voor het dagelijks gebruik binnen de door de Ontwerper aangegeven grenzen wijzigingen aan te brengen in de inhoud van de databases, achterliggende pagina's en de boomstructuren.
- 17.2 Het is de Opdrachtgever echter niet toegestaan om zonder schriftelijke toestemming van de Ontwerper wijzigingen aan te brengen in:
- het Visueel Ontwerp;
 - de openingspagina;
 - de basisstructuur;
 - de Programmatuur;
 - het navigatiesysteem.
- 17.3 De Ontwerper kan de in het vorige lid bedoelde toestemming niet onthouden als dit in strijd met de redelijkheid is. De Opdrachtgever zal bij een door hem gewenste wijziging de Ontwerper als eerste in de gelegenheid stellen om deze uit te voeren. Hiervoor wordt een vergoeding betaald, op basis van de op dat moment door de Ontwerper gehanteerde honorariumtarieven.

18 Broncode en bescherming Programmatuur

- 18.1 De Broncode van de Programmatuur en de bij de ontwikkeling van het Resultaat tot stand gekomen technische documentatie worden door de Ontwerper niet overgedragen aan de Opdrachtgever. Als de Opdrachtgever dit verlangt of als de aard van de opdracht daartoe aanleiding geeft, kan de Ontwerper worden verplicht om de broncode in bewaring te geven bij een derde ("escrow"). De escrow-kosten komen voor rekening van de Opdrachtgever, tenzij partijen anders zijn overeengekomen of de escrowregeling al bestond.
- 18.2 Voor zover de Opdrachtgever zich inzage kan verschaffen in de Broncode, heeft hij niet het recht daarvan op enige wijze gebruik te maken (anders dan waarvoor deze eventueel in escrow is gegeven), dan wel deze te disassembleren, decoderen, decompileren, reverse engineering toe te passen, te wijzigen en/of daarover aan anderen inlichtingen te verstrekken zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van de rechthebbende op de Broncode.
- 18.3 De Ontwerper heeft het recht door middel van (technische) maatregelen zijn/haar Programmatuur te beschermen. In dat geval is het de Opdrachtgever niet toegestaan deze beveiliging te verwijderen of te ontwijken.

19 Handhaving rechten

- 19.1 De Ontwerper machtigt de Opdrachtgever bij deze om, in geval van inbreuk op de aan hem toekomende rechten op het Resultaat, op eigen kosten namens de Ontwerper en namens zichzelf, zowel in als buiten rechte, de rechten te handhaven en schadevergoeding en winstafdracht te vorderen. Bij alle maatregelen tot dit doel zullen partijen elkaar alle benodigde gegevens verstrekken.
- 19.2 In geval van rechtsmaatregelen als bedoeld in het vorige lid, heeft de Opdrachtgever recht op 60% en de Ontwerper op 40% van de opbrengsten uit iedere aan de Opdrachtgever toegekende of gehonoreerde schadeclaim na aftrek van de eventuele buitengerechtelijke en gerechtelijke kosten en kosten voor juridische bijstand, voor zover de inbreukmaker niet in die kosten is veroordeeld.
- 19.3 Wanneer de Opdrachtgever afziet van het nemen van zulke rechtsmaatregelen, dan staat het de Ontwerper vrij zelf rechtsmaatregelen te nemen tegen de inbreuk makende partij(en). De op grond van die rechtsmaatregelen door een derde te betalen (schade)vergoeding komt volledig ten goede aan de Ontwerper, met vergoeding aan de Opdrachtgever van de door hem gemaakte redelijke kosten van bijstand aan de Ontwerper.

20 Creditvermelding

- 20.1 Bij publiciteit rondom het Resultaat zal de Opdrachtgever ervoor zorgen dat de bijdrage van de Ontwerper duidelijk naar voren komt. Als overeengekomen is dat derden betrokken zullen zijn bij een wijziging of uitwerking van het Resultaat, dan zal de Opdrachtgever ook deze derden verplichten bij publiciteit rondom (een uitwerking van) het Resultaat de bijdrage van de Ontwerper duidelijk te vermelden.
- 20.2 De Ontwerper mag zijn/haar naam op een bescheiden wijze in het Resultaat opnemen. De wijze waarop deze naamsvermelding plaatsvindt, wordt in onderling overleg vastgesteld.

Dit voorbeeld is met de grootste zorgvuldigheid opgesteld. De BNO is echter niet aansprakelijk voor nadelige gevolgen of schade, van welke aard ook, voortkomend uit gebreken in de inhoud of uit gebruik van dit voorbeeld.