

De volgende artikelen maken deel uit van de overeenkomst

Artikel 1 Toepasselijkheid

- 1.1 Onderstaande artikelen zijn van toepassing indien HumanCapitalCare aan Opdrachtgever Programmatuur ter beschikking stelt en Partijen hiervoor geen afzonderlijke gebruiksrecht- of licentieovereenkomst hebben gesloten.
- 1.2 In deze artikelen wordt onder de definities het volgende verstaan:
 - **AVG:** Algemene Verordening Gegevensbescherming (EU) 2016/679.
 - **HumanCapitalCare:** de naar Nederlands recht opgerichte besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid HumanCapitalCare B.V., statutair gevestigd te Eindhoven.
 - **Documentatie:** door HumanCapitalCare aan Opdrachtgever ter beschikking gestelde gebruikersinformatie.
 - **Opdrachtgever:** de natuurlijke persoon dan wel rechtspersoon waarmee HumanCapitalCare een Overeenkomst heeft gesloten.
 - **Overeenkomst:** de overeenkomst tussen HumanCapitalCare en Opdrachtgever ter zake van de Dienstverlening, zoals vastgelegd in een door Partijen overeengekomen document(en) met bijlagen.
 - **Partijen:** HumanCapitalCare en/of Opdrachtgever.
 - **Derden:** alle andere personen dan die genoemd in de Overeenkomst, tenzij rechtstreek uit een artikel een andere betekenis volgt.
 - **Programmatuur:** de softwareapplicatie(s) die alleen of gezamenlijk deel uit kunnen maken van de Dienstverlening dan wel de gehele Dienstverlening omvatten.
 - **Schriftelijk:** (aangetekend) schrijven, fax, e-mail of – voor zover door Partijen is overeengekomen – op andere elektronische wijze.
 - **Toegangsmiddelen:** de middelen, zoals een token of combinatie van toegangscode met een gebruikersnaam, waarmee toegang kan worden verkregen tot de Programmatuur.

Artikel 2 Onderwerp

- 2.1 Opdrachtgever mag de Programmatuur en Documentatie zoals omschreven in de Overeenkomst gebruiken voor de duur van de Overeenkomst. Het is Opdrachtgever niet toegestaan om de Programmatuur en Documentatie over te dragen aan Derden, aan Derden een licentie te verstrekken of Derden hierover beschikking te verschaffen.
- 2.2 HumanCapitalCare stelt aan Opdrachtgever uitsluitend de Programmatuur en Documentatie ter beschikking. Opdrachtgever krijgt geen beschikking over de broncode van de Programmatuur.
- 2.3 HumanCapitalCare is te allen tijde gerechtigd om de Programmatuur (tijdelijk) te vervangen door een vergelijkbare softwareapplicatie, mits de specificaties hiervan overeenkomen met die van de Programmatuur. HumanCapitalCare zal Opdrachtgever hierover tijdig informeren. HumanCapitalCare kan in dit geval van Opdrachtgever verlangen dat aanvullende afspraken worden overeengekomen voor het gebruik van de vervangende softwareapplicatie en dat een nadere vergoeding wordt betaald.

Artikel 3 Gebruiksbeperkingen

- 3.1 Gebruiksbeperkingen die gelden met betrekking tot de Programmatuur en waarover HumanCapitalCare Opdrachtgever heeft geïnformeerd, zullen door Opdrachtgever strikt worden nageleefd. Gebruiksbeperkingen kunnen onder andere bestaan uit:
 - a. het soort of type apparatuur waarmee de Programmatuur wordt benaderd;
 - b. het maximaal aantal verwerkingseenheden waarvoor de Programmatuur is bestemd;
 - c. bepaalde – al dan niet met naam of functie aangeduide – personen die binnen de organisatie van Opdrachtgever de Programmatuur mogen gebruiken;
 - d. het maximaal aantal gebruikers dat – al dan niet gelijktijdig – binnen de organisatie van Opdrachtgever de Programmatuur mag gebruiken;
 - e. bepaalde vormen en doeleinden van gebruik (bijvoorbeeld uitsluitend zakelijk gebruik);
 - f. iedere andere kwantitatieve of kwalitatieve beperking.
- 3.2 Opdrachtgever zal zich bij het gebruik van de Programmatuur houden aan de (technische) voorschriften, voorwaarden en procedures welke door HumanCapitalCare worden verstrekt met betrekking tot het gebruik van

- de Programmatuur. Indien mogelijk zal HumanCapitalCare Opdrachtgever van tevoren tijdig op de hoogte stellen van wijzigingen.
- 3.3 Het is Opdrachtgever niet toegestaan om technische voorzieningen die zijn getroffen om de Programmatuur te beschermen te (laten) verwijderen of te (laten) omzeilen.
- 3.4 De Programmatuur mag uitsluitend worden gebruikt voor het doel waarvoor deze is verstrekt zoals vastgelegd in de Overeenkomst. De Programmatuur mag uitsluitend worden gebruikt door eigen medewerkers van Opdrachtgever, waaronder ook begrepen ZZP'ers of tijdelijke medewerkers. Tenzij Schriftelijk anders is overeengekomen, mag Opdrachtgever de Programmatuur niet gebruiken voor de verwerking van gegevens ten behoeve van Derden.
- 3.5 Het is Opdrachtgever niet toegestaan om de Programmatuur te verhuren, te vervreemden, (beperkte) rechten te verlenen of vestigen ten aanzien van de Programmatuur, dan wel de Programmatuur op enige wijze of voor welk doel dan ook ter beschikking te stellen aan Derden.
- 3.6 Het is Opdrachtgever niet toegestaan om de Programmatuur geheel of gedeeltelijk te wijzigen zonder voorafgaande Schriftelijke toestemming van HumanCapitalCare.
- 3.7 Opdrachtgever zal op verzoek van HumanCapitalCare zijn medewerking verlenen aan een door of namens HumanCapitalCare uit te voeren audit naar de naleving van de overeengekomen gebruiksbeperkingen. De audit zal worden uitgevoerd door een daartoe bevoegde, onafhankelijke en bekwame auditor. De dag en het tijdstip van de audit zal in onderling overleg tussen Partijen worden vastgesteld. Opdrachtgever zal de auditor toegang verlenen tot haar gebouwen en systemen voor zover nodig om de audit te kunnen uitvoeren. Het recht om een audit uit te voeren mag maximaal éénmaal per kalenderjaar worden gebruikt. Elke Partij draagt zijn eigen kosten voor de audit. In het geval dat uit de audit blijkt dat Opdrachtgever toerekenbaar tekort is geschoten in de naleving van zijn verplichtingen, draagt Opdrachtgever tevens de kosten die HumanCapitalCare heeft gemaakt voor de audit.

Artikel 4 Verplichtingen HumanCapitalCare ten aanzien van de Programmatuur

- 4.1 HumanCapitalCare zal zich inspannen voor een optimale beschikbaarheid en bereikbaarheid van de Programmatuur.
- 4.2 Indien de Programmatuur niet beschikbaar is voor Opdrachtgever zal HumanCapitalCare zich inspannen om het probleem zo spoedig mogelijk op te lossen.
- 4.3 HumanCapitalCare zal naar beste vermogen eventuele gebreken in de Programmatuur (laten) herstellen indien de Programmatuur niet aan de Schriftelijk vastgestelde specificaties zoals vastgelegd in de Overeenkomst en/of Documentatie voldoet. HumanCapitalCare is gerechtigd om tijdelijke oplossingen, dan wel programma-omwegen of probleemvermijdende beperkingen in de Programmatuur aan te brengen. HumanCapitalCare staat er niet voor in dat de Programmatuur zonder onderbreking, fouten of gebreken zal werken.

Artikel 5 Terbeschikkingstelling en toegang tot de Programmatuur

- 5.1 HumanCapitalCare zal de Programmatuur en Documentatie aan Opdrachtgever ter beschikking stellen. HumanCapitalCare is niet verantwoordelijk voor de aanschaf en/of goede werking van de infrastructuur, internet of netwerkverbinding van Opdrachtgever of Derden.
- 5.2 Opdrachtgever is verantwoordelijk voor haar gebruik van de Programmatuur, Documentatie en Toegangsmiddelen. HumanCapitalCare is niet aansprakelijk voor schade van Opdrachtgever en/of Derden die is ontstaan door het gebruik van de Programmatuur, Documentatie of Toegangsmiddelen, tenzij deze schade aan HumanCapitalCare kan worden toegerekend.
- 5.3 De verstrekte Toegangsmiddelen zijn niet overdraagbaar, strikt persoonlijk en uitsluitend bedoeld voor gebruik binnen de organisatie van Opdrachtgever. Opdrachtgever zal de vereiste zorgvuldigheid in acht nemen ten aanzien van het gebruik van de Toegangsmiddelen en zal deze geheimhouden voor Derden.
- 5.4 HumanCapitalCare kan de Toegangsmiddelen steeds naar eigen inzicht wijzigen en zal Opdrachtgever vooraf en tijdig op de hoogte stellen van wijzigingen.
- 5.5 Opdrachtgever zal HumanCapitalCare onmiddellijk op de hoogte stellen als de Toegangsmiddelen onbevoegd zijn of worden gebruikt, dan wel als Opdrachtgever het vermoeden heeft dat dit het geval is.
- 5.6 HumanCapitalCare is te allen tijde gerechtigd om Toegangsmiddelen te blokkeren indien HumanCapitalCare op de hoogte is van onbevoegd gebruik hiervan.

Artikel 6 Gebruik van de Programmatuur

- 6.1 Het is Opdrachtgever verboden om handelingen te verrichten waarvan zij weet of redelijkerwijze kan vermoeden dat dit de infrastructuur, de Programmatuur, de in de Programmatuur opgeslagen gegevens, HumanCapitalCare, klanten van HumanCapitalCare en/of andere internetgebruikers kan hinderen of schade kan toebrengen. Opdrachtgever zal de Programmatuur niet gebruiken voor handelingen en/of gedragingen die in strijd zijn met toepasselijke wettelijke bepalingen of de Overeenkomst
- 6.2 Opdrachtgever en haar medewerkers zullen bij het gebruik van de Programmatuur de volgende voorwaarden in acht nemen:
- Opdrachtgever zal haar (rand)apparatuur, software, infrastructuur en internetverbinding beschermen tegen virussen, computercriminaliteit en (ander) onrechtmatig gebruik door haar medewerkers en Derden;
 - Opdrachtgever en haar medewerkers zullen bij het gebruik van de Programmatuur geen (computer)virussen of andere bestanden verspreiden die de (goede werking van de) Programmatuur of HumanCapitalCare schade kunnen toebrengen;
 - Opdrachtgever en haar medewerkers zullen geen handelingen (doen) verrichten waardoor storingen in de Programmatuur, (computer) netwerken of infrastructuren kunnen worden veroorzaakt of ten aanzien daarvan overlast, beperkt gebruik of onvoorzien gebruik kan worden veroorzaakt;
 - Opdrachtgever en haar medewerkers zullen niet ongevraagd grote hoeveelheden berichten met dezelfde of vergelijkbare inhoud ("spam") verzenden via de Programmatuur;
 - Opdrachtgever en haar medewerkers zullen geen Toegangsmiddelen misbruiken of de beveiliging van de Programmatuur doorbreken of omzeilen of proberen dat te doen;
 - Opdrachtgever en haar medewerkers zullen geen handelingen verrichten of nalaten om handelingen te verrichten, waarvan zij weten of redelijkerwijs hadden moeten weten dat dit zou kunnen leiden tot gebruik van de Programmatuur dat strafbaar is of schade kan toebrengen aan HumanCapitalCare en/of Derden;
 - Opdrachtgever en haar medewerkers zullen geen racistisch of discriminerend materiaal en/of (kinder) pornografie openbaar maken of verspreiden. Onder verspreiden wordt tevens verstaan het plaatsen op of verspreiden via de infrastructuur van de Programmatuur;
 - Opdrachtgever en haar medewerkers zullen niet opzettelijk en zonder toestemming binnendringen in een computersysteem of deel daarvan van HumanCapitalCare, haar gelieerde vennootschappen of leveranciers (hacken");
 - Opdrachtgever en haar medewerkers zullen op geen enkele wijze inbreuk maken op rechten van intellectuele eigendom van HumanCapitalCare, haar gelieerde vennootschappen, haar leveranciers en/of Derden, en;
 - Opdrachtgever en haar medewerkers zullen zonder voorafgaande uitdrukkelijk Schriftelijke toestemming van HumanCapitalCare informatie en gegevens die HumanCapitalCare in het kader van de Programmatuur verstrekt niet openbaar maken, verveelvoudigen of anderszins aanwenden, anders dan voor gebruik in de interne bedrijfsvoering van Opdrachtgever.
- 6.3 Indien Opdrachtgever in strijd handelt met een of meer van de in dit artikel opgenomen bepalingen, is Opdrachtgever verplicht om de door HumanCapitalCare in verband daarmee te geven redelijke instructies op te volgen. HumanCapitalCare is in dat geval tevens gerechtigd om de toegang tot de Programmatuur dicht te zetten of op te schorten. Indien de schending van voornoemde bepalingen aan Opdrachtgever kan worden toegerekend, dient Opdrachtgever de schade die HumanCapitalCare lijdt wegens de tekortkoming van Opdrachtgever te vergoeden. De toegang van de Programmatuur wordt pas hersteld nadat Opdrachtgever binnen een door HumanCapitalCare gestelde termijn haar verplichtingen is nagekomen.

Artikel 7 Intellectueel eigendom

- 7.1 De auteursrechten en alle overige rechten van intellectuele eigendom met betrekking tot de Programmatuur komen uitsluitend toe aan HumanCapitalCare, dan wel een aan haar gelieerde vennootschap, dan wel heeft HumanCapitalCare van de rechthebbende van de intellectuele eigendomsrechten toestemming verkregen de Programmatuur ter beschikking te stellen aan Opdrachtgever.

- 7.2 Opdrachtgever erkent de intellectuele eigendomsrechten op de Programmatuur en zal zich onthouden van iedere vorm van inbreuk op deze rechten.
- 7.3 Indien Opdrachtgever een inbreuk van welke aard dan ook op de in dit artikel genoemde rechten constateert, zal zij dit direct aan HumanCapitalCare melden.
- 7.4 HumanCapitalCare vrijwaart Opdrachtgever voor schade en kosten die het gevolg zijn van een claim van (een) derde(n) dat de Programmatuur inbreuk maakt op intellectuele eigendomsrechten van die derde(n). Indien er sprake is van een dergelijke inbreuk zal HumanCapitalCare bepalen of zij voor eigen rekening en op eigen kosten:
- a) de rechten van de desbetreffende derde(n) verwerft ten behoeve van het voortgezet gebruik door Opdrachtgever van de Programmatuur; of
 - b) de Programmatuur zodanig zal aanpassen, met behoud van een substantieel vergelijkbare functionaliteit, dat deze niet langer inbreuk maakt.
- Indien het voorgaande naar het oordeel van HumanCapitalCare niet onder redelijke voorwaarden mogelijk is, stemt Opdrachtgever ermee in om op Schriftelijk verzoek van HumanCapitalCare haar gebruik van de Programmatuur te staken. HumanCapitalCare zal Opdrachtgever in dat geval crediteren voor een bedrag ter hoogte van de door haar betaalde vergoedingen voor het gebruik van de Programmatuur vanaf het moment dat het Opdrachtgever onmogelijk is de Programmatuur ten gevolge van de vermeende inbreuk te gebruiken. Voornoemde aanspraken zijn de enige remedies die Opdrachtgever heeft in het geval van een inbreuk zoals genoemd in dit artikel.
- 7.5 De in artikel 7.4 opgenomen vrijwaring vervalt indien Opdrachtgever op enige wijze de Programmatuur gebruikt of heeft gebruikt die niet overeenstemt met het beoogde gebruik van de Programmatuur en/of in strijd is met de Documentatie dan wel instructies van HumanCapitalCare.

Artikel 8 Tarieven en betaling

- 8.1 Opdrachtgever is aan HumanCapitalCare jaarlijks een tarief zoals opgenomen in de tussen Partijen overeengekomen Overeenkomst verschuldigd voor het gebruik van de Programmatuur.

Artikel 9 Verwerking van gegevens in de Programmatuur

- 9.1 Voor zover Partijen in het kader van het gebruik van de Programmatuur gegevens verwerken die zijn aan te duiden als persoonsgegevens in de zin van artikel 4 lid 1 van de AVG, geldt het bepaalde in dit artikel.
- 9.2 Partijen conformeren zich aan de in de AVG vastgelegde privacy- en informatiebeveiligingseisen alsmede aan alle andere toepasselijke wet- en regelgeving ter zake de bescherming van persoonsgegevens.
- 9.3 Indien in de Programmatuur door Opdrachtgever een werknemersadministratie wordt bijgehouden, dan kwalificeert Opdrachtgever als verwerkingsverantwoordelijke van de hierbij betrokken persoonsgegevens. De gegevens in de Programmatuur worden beheerd door IT&Care B.V. IT&Care kwalificeert als verwerker van de persoonsgegevens die door Opdrachtgever in de Programmatuur worden verwerkt. IT&Care en Opdrachtgever sluiten in dit kader een verwerkersovereenkomst. In de verwerkersovereenkomst is vastgelegd hoe de zorgvuldige verwerking van persoonsgegevens in de Programmatuur is gewaarborgd.
- 9.4 HumanCapitalCare heeft in de situatie bedoeld in het vorige lid geen toegang tot de persoonsgegevens die in de Programmatuur worden ingevoerd door de Opdrachtgever. Uitsluitend indien daarvoor een wettelijke grondslag bestaat, mag HumanCapitalCare de beschikking krijgen over Persoonsgegevens uit de Programmatuur. Van een wettelijke grondslag is sprake vanaf het moment dat de zorgverlening van HumanCapitalCare aan de werknemers van Opdrachtgever start. Indien HumanCapitalCare op basis van deze wettelijke grondslag persoonsgegevens mag ontvangen, zullen de desbetreffende persoonsgegevens door IT&Care aan HumanCapitalCare ter beschikking worden gesteld. Dit is aan strikte voorwaarden onderworpen hetgeen is uitgewerkt in een verwerkersovereenkomst tussen HumanCapitalCare en IT&Care, alsmede de privacyreglementen HumanCapitalCare en IT&Care, te raadplegen via www.humancapitalcare.nl en www.itandcare.nl.

Artikel 10 Onderhoud en nieuwe versies

- 10.1 Onderhoudswerkzaamheden kunnen ervoor zorgen dat de Programmatuur tijdelijk niet beschikbaar is. Gepland onderhoud zal waar mogelijk buiten kantoortijden plaatsvinden. Waar mogelijk zal HumanCapitalCare Opdrachtgever vooraf op de hoogte stellen van geplande onderhoudswerkzaamheden.

- 10.2 Op verzoek van HumanCapitalCare zal Opdrachtgever haar redelijke medewerking verlenen aan onderhoudswerkzaamheden, waaronder begrepen tijdelijke staking van het gebruik van de Programmatuur als dat naar het oordeel van HumanCapitalCare noodzakelijk is.
- 10.3 Het onderhoud aan de Programmatuur laat onverlet de eigen verantwoordelijkheid van Opdrachtgever voor het gebruik van de Programmatuur, waaronder controle van instellingen en de wijze waarop de resultaten van het gebruik van de Programmatuur worden ingezet.
- 10.4 Het onderhoud omvat tevens het ter beschikking stellen van nieuwe versies van de Programmatuur. HumanCapitalCare bepaalt of en, zo ja, wanneer nieuwe versies van de Programmatuur en de Documentatie worden uitgebracht dan wel aanpassingen en/of wijzigingen van functionaliteit van de Programmatuur en de Documentatie worden doorgevoerd. Opdrachtgever mag uitsluitend gebruikmaken van de meest recente versie en functionaliteiten van de Programmatuur en Documentatie.
- 10.5 Tenzij Schriftelijk anders is overeengekomen, verleent HumanCapitalCare na het ter beschikking stellen van de nieuwste versie, alleen nog ondersteuning en onderhoud met betrekking tot de nieuwste en een daaraan voorafgaande versie.
- 10.6 HumanCapitalCare kan uit een vorige versie van de Programmatuur de functionaliteit ongewijzigd overnemen, maar staat er niet voor in dat elke nieuwe versie dezelfde functionaliteiten bevat als de voorgaande versie, behoudens daarover specifiek gemaakte afspraken met Opdrachtgever. Het is HumanCapitalCare toegestaan om bepaalde eigenschappen of functionaliteiten van de Programmatuur niet langer te handhaven of te wijzigen indien (i) dit noodzakelijk is om de Programmatuur te laten voldoen aan toepasselijke wet- en regelgeving (ii) deze functionaliteit wordt vervangen door een andere functionaliteit (iii) deze functionaliteit niet of slechts in beperkte mate door haar klanten wordt gebruikt.
- 10.7 HumanCapitalCare kan van Opdrachtgever verlangen dat zij haar systeem (apparatuur, programmatuur etc.) aanpast indien dat noodzakelijk is voor het goed functioneren van een nieuwe versie van de Programmatuur, maar zal dit altijd voorafgaand bespreken met Opdrachtgever.

Artikel 11 Aansprakelijkheid

- 11.1. Iedere aansprakelijkheid van HumanCapitalCare voor door Opdrachtgever geleden schade door gebruik van de Programmatuur wordt uitdrukkelijk uitgesloten, behoudens in geval van opzet of bewuste roekeloosheid.
- 11.2. In geen geval wordt correcte en onbeschadigde datatransmissie en de afwezigheid van virussen of malware in de Programmatuur gegarandeerd. HumanCapitalCare sluit iedere aansprakelijkheid hieromtrent uit.
- 11.3. Voor zover HumanCapitalCare, met inachtneming van het bepaalde in artikel 11.1 en 11.2, toch aansprakelijk is voor door Opdrachtgever geleden schade, is de aansprakelijkheid van HumanCapitalCare beperkt tot maximaal EUR 50.000 per kalenderjaar, waarbij een reeks van met elkaar samenhangende gebeurtenissen kwalificeert als één gebeurtenis.
- 11.4. Indien HumanCapitalCare aansprakelijk is conform het bepaalde in artikel 11.3, dan komen uitsluitend de volgende schadeposten voor vergoeding in aanmerking:
 - a. de redelijke kosten ter vaststelling van de oorzaak en de omvang van de directe schade;
 - b. de eventuele redelijke kosten gemaakt om de gebrekkige prestatie van HumanCapitalCare aan de Overeenkomst te laten beantwoorden, tenzij deze kosten niet aan haar toegerekend kunnen worden;
 - c. redelijke kosten gemaakt ter voorkoming of ter beperking van schade, voor zover Opdrachtgever aantoont dat deze kosten hebben geleid tot beperking van directe schade.
- 11.5. HumanCapitalCare is nimmer aansprakelijk voor schade zoals gevolgschade, gederfde winst, gemiste besparingen en schade door bedrijfsstagnatie.
- 11.6. Opdrachtgever vrijwaart HumanCapitalCare van iedere aansprakelijkheid (waaronder begrepen aanspraken van Derden), voortvloeiende uit de verwerking van persoonsgegevens zoals in de Programmatuur, waarvoor Opdrachtgever op grond van de AVG verantwoordelijk is.
- 11.7. De verantwoordelijkheid voor de gegevens die Opdrachtgever opslaat en verwerkt met gebruikmaking van de Programmatuur, ligt uitsluitend bij Opdrachtgever. Opdrachtgever staat er jegens HumanCapitalCare voor in dat de inhoud, het gebruik en/of de verwerking van gegevens, met inbegrip van persoonsgegevens, niet onrechtmatig zijn en geen inbreuk maken op enig recht van een derde. Opdrachtgever vrijwaart HumanCapitalCare tegen elke rechtsvordering van Derden, uit welke hoofde dan ook, in verband met deze gegevens of de uitvoering van de Overeenkomst.

Artikel 12 Verplichtingen bij einde Overeenkomst

- 12.1 Bij beëindiging van de Overeenkomst wordt de toegang tot de Programmatuur voor Opdrachtgever onmiddellijk afgesloten.
- 12.2 Opdrachtgever kan tot maximaal drie maanden na beëindiging van de Overeenkomst een Schriftelijk verzoek indienen tot overdracht van de gegevens. Indien Opdrachtgever een dergelijk verzoek niet of niet tijdig indient, zullen de gegevens worden verwijderd.
- 12.3 Na ontvangst van een verzoek van Opdrachtgever tot overdracht van de gegevens conform het bepaalde in artikel 12.2, worden de gegevens in een door HumanCapitalCare gekozen format aan Opdrachtgever overgedragen. Indien Opdrachtgever de gegevens in een ander format wenst te ontvangen dan is Opdrachtgever hiervoor een vergoeding aan HumanCapitalCare verschuldigd. Na overdracht zullen de gegevens worden verwijderd.