

ALGEMENE VERKOOP- EN LEVERINGSVOORWAARDEN

MISS BERRY B.V.

Gevestigd te Noordhoek

KvK nr. 81160119

1. Definities

- 1.1. Onder "Miss Berry" wordt in deze voorwaarden verstaan: de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid Miss Berry B.V., statutair gevestigd te Noordhoek;
- 1.2. Onder "Koper" wordt in deze voorwaarden verstaan: de Persoon met wie Miss Berry een Overeenkomst heeft gesloten of met wie Miss Berry ter zake in onderhandeling is;
- 1.3. Onder "Partijen" wordt in deze voorwaarden verstaan: Miss Berry en Koper;
- 1.4. Onder "Overeenkomst" wordt in deze voorwaarden verstaan: elke overeenkomst tussen Partijen, ongeacht of dit een raam- dan wel een individuele overeenkomst is, die ertoe strekt (a) dat Miss Berry zaken aan Koper levert tegen betaling van een prijs in geld (koopovereenkomst) en/of (b) dat Miss Berry zaken aan Koper ter beschikking stelt teneinde deze door Koper in opdracht van Miss Berry te laten verkopen (commissieovereenkomst) en/of (c) dat Miss Berry diensten verleent aan Koper (waaronder koelingsdiensten) en/of (d) dat Miss Berry enige andere prestatie verricht ten behoeve van Koper, elke wijziging of aanvulling van deze overeenkomst, alsmede alle feitelijke en rechtshandelingen ter voorbereiding en ter uitvoering van deze overeenkomst, aanbiedingen van Miss Berry daaronder begrepen;
- 1.5. Onder "Producten" wordt in deze voorwaarden verstaan: alle zaken en/of diensten en/of andere prestaties die het onderwerp zijn van een Overeenkomst;
- 1.6. Onder "Persoon" wordt in deze voorwaarden verstaan: natuurlijke of rechtspersoon of vennootschap zonder rechtspersoonlijkheid.
- 1.7. Onder "schriftelijk" wordt in deze voorwaarden mede verstaan: per e-mail.

2. Algemeen

- 2.1. Deze voorwaarden zijn - met uitdrukkelijke uitsluiting van alle andere algemene voorwaarden - van toepassing op alle Overeenkomsten. Indien Miss Berry in voorkomend geval niet verlangt dat deze voorwaarden strikt worden nageleefd, brengt dit niet mee dat Miss Berry het recht zou verliezen om in toekomstige, al dan niet soortgelijke, gevallen wel de strikte naleving van deze voorwaarden te verlangen. Bedingen die van deze voorwaarden afwijken, zijn uitsluitend bindend indien deze schriftelijk zijn overeengekomen en gelden slechts voor het desbetreffende geval.
- 2.2. Alle bedingen in deze voorwaarden zijn niet alleen gemaakt ten behoeve van Miss Berry, maar ook ten behoeve van de volgende Personen, die zich te allen tijde kunnen beroepen op dit derdenbeding: (i) de bestuurders en de aandeelhouders van Miss Berry (haar middellijke bestuurders en aandeelhouders daaronder begrepen), (ii) alle Personen die voor Miss Berry werkzaam zijn, (iii) alle Personen die bij de uitvoering van een Overeenkomst door Miss Berry zijn ingeschakeld, en (iv) alle Personen voor wier handelen of nalaten Miss Berry aansprakelijk zou kunnen zijn.

- 2.3. Indien één of meer bepalingen van deze voorwaarden en/of een Overeenkomst nietig blijken te zijn of door de rechter vernietigd worden, behouden de overige bepalingen van deze voorwaarden en de Overeenkomst hun rechtskracht. De nietige of vernietigde bepalingen zullen worden vervangen door geldige bepalingen die, gelet op het doel en de strekking van deze voorwaarden en de Overeenkomst, zo min mogelijk afwijken van de oorspronkelijke bepalingen.
- 2.4. Deze voorwaarden worden opgemaakt in verschillende talen. Als er verschil van mening bestaat over de inhoud of de strekking van deze voorwaarden, zal de Nederlandse tekst bindend zijn.
- 2.5. Miss Berry heeft te allen tijde het recht deze voorwaarden te wijzigen.

3. Koop- en commissieovereenkomst

- 3.1. Indien Koper Producten van Miss Berry betreft zonder dat Partijen een uitdrukkelijke en schriftelijke commissieovereenkomst hebben gesloten, wordt tussen Partijen geacht een koopovereenkomst tot stand te zijn gekomen.
- 3.2. In geval van een commissieovereenkomst geldt het volgende:
 - a. na de terbeschikkingstelling van de Producten zal Koper deze onmiddellijk laten keuren door een onafhankelijke expert;
 - b. na ontvangst van het kwaliteitscontrole rapport zal Koper dit onmiddellijk aan Miss Berry doorsturen;
 - c. Koper zal de Producten als een goed huisvader bewaren;
 - d. Koper zal Miss Berry op haar eerste verzoek toestemming geven om de ruimten waar de Producten worden bewaard gedurende de normale werktijden te betreden teneinde de Producten te inspecteren;
 - e. Koper zal de Producten in eigen naam aan derden verkopen en leveren;
 - f. zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van Miss Berry zal Koper de Producten (i) niet verkopen aan enige aan Koper gelieerde Persoon en (ii) niet laten verkopen door een (al dan niet aan Koper gelieerde) derde;
 - g. Koper zal zich inspannen om een zo hoog mogelijke verkoopopbrengst te realiseren;
 - h. voorafgaand aan de verkoop van de Producten zal Koper met Miss Berry in overleg treden om de verkoopprijs vast te stellen; als het onmogelijk blijkt om de Producten tegen deze prijs te verkopen, zullen Partijen de verkoopprijs in onderling overleg aanpassen;
 - i. Koper zal Miss Berry dagelijks informeren over de marktsituatie en -ontwikkelingen, de hoeveelheid verkochte Producten, de gerealiseerde verkoopprijzen en de resterende voorraad van de Producten;
 - j. naast de hem toekomende commissie zal Koper uitsluitend kosten aan Miss Berry in rekening brengen die op voorhand tussen Partijen zijn overeengekomen en die zichtbaar zijn op de verkoopafrekeningen;
 - k. Koper zal Miss Berry in de gelegenheid stellen de juistheid van de verkoopafrekeningen te controleren of te laten controleren; op eerste verzoek van Miss Berry zal Koper (i) Miss Berry in het bezit stellen van alle stukken die aan de verkoopafrekeningen ten grondslag liggen, waaronder maar niet beperkt tot de relevante partijkaarten, verkoopfacturen en kostenfacturen, alsmede alle relevante betalingsbewijzen en debiteurenkaarten en (ii) een door Miss Berry aan te wijzen accountant in de gelegenheid stellen het relevante gedeelte van de administratie van Koper en de daartoe behorende boeken, bescheiden en overige gegevensdragers te controleren met het recht om de desbetreffende stukken te kopiëren;

5. Prijzen

- 5.1. Tenzij Partijen schriftelijk anders zijn overeengekomen, worden de prijzen in euro's weergegeven.
- 5.2. De prijzen zijn exclusief btw en andere belastingen en heffingen en exclusief transportkosten en verpakkingskosten (fust).
- 5.3. De prijzen zijn gebaseerd op kostprijsbepalende factoren ten tijde van het sluiten van de Overeenkomst. Indien in deze factoren na het sluiten van de Overeenkomst doch voor de aflevering van de Producten een wijziging optreedt zonder dat Miss Berry daarop in redelijkheid invloed kan uitoefenen, heeft Miss Berry het recht de daaruit voortvloeiende kosten aan Koper door te berekenen.

6. Conformiteit, levertijd, levering en risico

- 6.1. De conformiteit van de Producten wordt beoordeeld aan de hand van de wet- en regelgeving die in Nederland van kracht is op het moment van de aflevering. Tenzij Partijen schriftelijk anders zijn overeengekomen, is Miss Berry niet gehouden enige andere wet- en regelgeving in acht te nemen.
- 6.2. De door Miss Berry opgegeven levertijden gelden steeds bij benadering en zullen nimmer te beschouwen zijn als fatale termijnen.
- 6.3. De door Miss Berry verkochte Producten worden geleverd af magazijn (Ex Works), tenzij Partijen schriftelijk anders zijn overeengekomen. "Ex Works" zal worden uitgelegd in overeenstemming met de laatste versie van de Incoterms.
- 6.4. Indien Partijen zijn overeengekomen dat Miss Berry Producten voor Koper zal opslaan, hetzij bij Miss Berry zelf hetzij bij een derde, en deze Producten nog niet aan Koper zijn geleverd, worden de Producten geacht geleverd te zijn op het moment dat deze worden opgeslagen. Vanaf het genoemde moment rust op Koper de keurings- en klachtplicht als omschreven in artikel 7 van deze voorwaarden en is dit artikel 7 ook overigens onverkort van toepassing. Miss Berry is niet verplicht de Producten voor de duur van de opslag te verzekeren.
- 6.5. Miss Berry is bevoegd, doch nimmer verplicht, de verkochte Producten in gedeelten te leveren en elk gedeelte afzonderlijk te factureren.
- 6.6. Koper is verplicht de gekochte Producten in ontvangst te nemen. De verplichting tot inontvangstneming bestaat in: a) het verrichten van alle handelingen die redelijkerwijs van Koper kunnen worden verwacht teneinde Miss Berry in staat te stellen tot aflevering en b) het tot zich nemen van de Producten. Indien de inontvangstneming niet plaatsvindt binnen 6 uur nadat de Producten ter beschikking van Koper zijn gesteld, is Koper zonder ingebrekestelling in verzuim en is Miss Berry onverminderd haar overige rechten, waaronder het recht de Producten voor rekening en risico van Koper op te slaan, bevoegd de Overeenkomst te ontbinden en Koper aan te spreken tot schadevergoeding.

7. Keuring en klachten

- 7.1. Koper is verplicht om de Producten onmiddellijk bij aflevering - en dus voorafgaand aan het vervoer - te keuren of te laten keuren, waaronder in dit artikel wordt verstaan dat Koper grondig en nauwkeurig dient te onderzoeken of te laten onderzoeken of de Producten in alle opzichten aan de Overeenkomst beantwoorden, meer in het bijzonder:

- a. of de juiste Producten zijn geleverd;
 - b. of de afgeleverde Producten zowel uit- als inwendig voldoen aan de kwaliteitseisen die daaraan gesteld mogen worden voor een normaal gebruik en/of voor handelsdoeleinden; en
 - c. of de afgeleverde Producten wat hun kwantiteit betreft (aantal, hoeveelheid, gewicht) overeenstemmen met hetgeen Partijen ter zake zijn overeengekomen.
- 7.2. Met het oog op het onderzoek van de inwendige kwaliteit van de Producten dient Koper deze steekproefsgewijs door te (laten) snijden en te (laten) controleren op de aanwezigheid van productvreemde bestanddelen en andere gebreken. In geval van minderlevering tot 10 % van de totale kwantiteit zal Koper gehouden zijn het geleverde volledig te accepteren tegen evenredige vermindering van de prijs.
- 7.3. Klachten over de afgeleverde hoeveelheid en over zichtbare gebreken, waaronder mede worden verstaan inwendige gebreken die tijdens de in lid 1 van dit artikel genoemde keuring zijn ontdekt of redelijkerwijs ontdekt hadden behoren te worden, dienen op straffe van verval van alle rechten onmiddellijk na deze keuring - en dus voorafgaand aan het vervoer - aan Miss Berry te worden gemeld en vervolgens binnen 24 uur schriftelijk te worden bevestigd onder nauwkeurige opgave van de aard van de tekortkoming.
- 7.4. Klachten over eventuele onzichtbare gebreken dienen op straffe van verval van alle rechten onmiddellijk nadat deze gebreken zijn ontdekt of redelijkerwijs ontdekt hadden behoren te worden, doch uiterlijk binnen 24 uur na de aflevering en in ieder geval voorafgaand aan de (weder)verkoop en levering door Koper en/of verder transport door of in opdracht van Koper, schriftelijk aan Miss Berry te worden gemeld onder nauwkeurige opgave van de aard van de gebreken.
- 7.5. Klachten ter zake van geringe en/of gebruikelijke en/of technisch niet te vermijden afwijkingen in kwaliteit, maat, gewicht, kleur, hoeveelheid en dergelijke en klachten over bewerkte of verwerkte Producten zijn niet-ontvankelijk.
- 7.6. Indien Miss Berry een klacht van Koper niet binnen 8 uur accepteert, is Koper op straffe van verval van alle rechten gehouden binnen 12 uur een onafhankelijke expertise door een beëdigd expert te laten uitvoeren. Beide in dit artikellid genoemde termijnen gaan in om 7:00 uur (lokale tijd van Miss Berry) op de eerstvolgende werkdag na de dag waarop Koper de klacht heeft gemeld. Koper dient Miss Berry in de gelegenheid te stellen bij de genoemde expertise aanwezig te zijn of zich daarbij te laten vertegenwoordigen. Miss Berry heeft het recht een contra-expertise te laten uitvoeren.
- 7.7. Koper zal alle voor het onderzoek van de klacht noodzakelijke medewerking verlenen. Indien Koper geen medewerking verleent of onderzoek anderszins niet of niet meer mogelijk is, is zijn klacht niet-ontvankelijk.
- 7.8. Indien de klacht van Koper, mede gelet op het in dit artikel bepaalde, gegrond is, zal Miss Berry na overleg met Koper zorgdragen voor aflevering van de ontbrekende Producten, herstel of vervanging van de afgeleverde Producten dan wel aanpassing van de prijs. Miss Berry zal geen andere verplichting of aansprakelijkheid hebben. Voor gehele of gedeeltelijke ontbinding van de Overeenkomst, vermindering van de prijs daaronder begrepen, is de schriftelijke goedkeuring van Miss Berry vereist.
- 7.9. Koper is gehouden te allen tijde als een zorgvuldig schuldenaar voor het behoud van de Producten te zorgen.
- 7.10. Het staat Koper niet vrij de Producten te retourneren voordat Miss Berry daarmee schriftelijk heeft ingestemd. Slaat Miss Berry de geretourneerde Producten op of trekt zij zich die Producten op andere wijze aan, dan geschiedt dat voor rekening en risico van Koper. Uit deze maatregelen kan nooit een goedkeuring of aanvaarding van de retournering worden afgeleid.

- 7.11. Schending van de op Koper rustende keurings- en klachtplicht leidt steeds tot verval van alle rechten, ongeacht of Miss Berry door deze schending in concrete belangen is geschaad.
- 7.12. Indien Koper de op hem rustende keurings- en klachtplicht schendt en Miss Berry niettemin een klacht in behandeling neemt, geschiedt dit onder voorbehoud van alle rechten en dienen de inspanningen van Miss Berry te worden aangemerkt als coulance zonder aanvaarding van enige verplichting of aansprakelijkheid.
- 7.13. Indien blijkt dat een klacht ongegrond is, komen de interne en externe kosten die Miss Berry in het kader van de behandeling van de klacht heeft gemaakt voor rekening van Koper.
- 7.14. Eventuele rechtsvorderingen dienen op straffe van verval van alle rechten uiterlijk 1 jaar na tijdige melding van een klacht aanhangig te zijn gemaakt.

8. Eigendomsvoorbehoud

- 8.1. Miss Berry behoudt zich de eigendom voor van alle afgeleverde Producten totdat de koopprijs hiervoor geheel is voldaan. De voorbehouden eigendom geldt tevens voor de overige vorderingen genoemd in artikel 3:92 lid 2 BW die Miss Berry tegen Koper heeft of zal verkrijgen.
- 8.2. Zolang de eigendom van de Producten niet op Koper is overgegaan, is het Koper zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van Miss Berry niet toegestaan de Producten te verpanden of daarop enig ander recht te verlenen aan een derde. Dit verbod heeft naast verbintenisrechtelijke werking ook goederenrechtelijke werking (zoals bedoeld in artikel 3:83 lid 2 BW juncto artikel 3:98 BW). Het is Koper wel toegestaan de onder eigendomsvoorbehoud afgeleverde Producten in het kader van de normale uitoefening van zijn bedrijf aan derden te verkopen en over te dragen, met dien verstande dat Koper in geval van doorverkoop verplicht is een eigendomsvoorbehoud te bedingen op de voet van het bepaalde in dit artikel. Het is Koper zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van Miss Berry niet toegestaan de vorderingen die hij tegen zijn afnemers heeft of zal verkrijgen te cederen, te verpanden of onder welke andere titel dan ook over te dragen of te bezwaren. Dit verbod heeft naast verbintenisrechtelijke werking ook goederenrechtelijke werking (zoals bedoeld in artikel 3:83 lid 2 BW, mede in verband met artikel 3:98 BW). Koper verbindt zich ertoe de vorderingen tegen zijn afnemers op het eerste verzoek van Miss Berry op de in art. 3:239 BW aangegeven wijze aan Miss Berry te verpanden tot meerdere zekerheid voor de nakoming van zijn verbintenissen jegens Miss Berry uit welken hoofde ook.
- 8.3. Indien Koper tekortschiet in de nakoming van een of meer verbintenissen of Miss Berry goede grond heeft te vrezen dat hij hierin tekort zal schieten, is Miss Berry gerechtigd de onder eigendomsvoorbehoud afgeleverde Producten terug te nemen. Hiertoe zal Koper alle medewerking verlenen. Koper doet bij voorbaat afstand van eventuele retentierechten met betrekking tot de Producten en zal geen beslag doen leggen op de Producten. Na terugneming zal Koper worden gecrediteerd voor de marktwaarde, welke in geen geval hoger kan zijn dan de oorspronkelijke koopprijs, verminderd met de op de terugneming gevallen kosten en de overige schade van Miss Berry.
- 8.4. Indien het recht van het land van bestemming van de gekochte Producten verdergaande mogelijkheden kent tot het voorbehouden van de eigendom dan in de vorige leden van dit artikel is bepaald, geldt tussen Partijen dat deze verdergaande mogelijkheden geacht worden ten behoeve van Miss Berry te zijn bedongen, met dien verstande dat wanneer objectief niet vast te stellen is om welke verdergaande regels het gaat, het in de vorige leden van dit artikel bepaalde blijft gelden.

- 8.5. Indien Koper in Duitsland is gevestigd en/of de Producten voor Duitsland zijn bestemd, geldt tussen Partijen het navolgende verlangde en uitgebreide eigendomsvoorbehoud naar Duits recht, waarbij Miss Berry BV wordt aangeduid als "wir" en Koper als "Käufer": "Das Eigentum an den gelieferten Waren bleibt zur Sicherung aller Ansprüche vorbehalten, die uns aus der gegenwärtigen und künftigen Geschäftsverbindung bis zum Ausgleich aller Salden gegen den Käufer und seine Konzerngesellschaften zustehen. Unser Eigentum erstreckt sich auf die durch Verarbeitung der Vorbehaltsware entstehende neue Sache. Der Käufer stellt die neue Sache unter Ausschluss des eigenen Eigentumserwerbs für uns her und verwahrt sie für uns. Hieraus erwachsen ihm keine Ansprüche gegen uns. Bei einer Verarbeitung unserer Vorbehaltsware mit Waren anderer Lieferanten, deren Eigentumsrechte sich ebenfalls an der neuen Sache fortsetzen, erwerben wir zusammen mit diesen anderen Lieferanten - unter Ausschluss eines Miteigentumserwerbs des Käufers - Miteigentum an der neuen Sache zu deren vollem Wert (einschliesslich Wertschöpfung) wie folgt: a) Unser Miteigentumsanteil entspricht dem Verhältnis des Rechnungswertes unserer Vorbehaltsware zu dem Gesamtrechnungswert aller mitverarbeiteten Vorbehaltswaren. b) Verbleibt ein von Eigentumsvorbehalten zunächst nicht erfasster Restanteil, weil andere Lieferanten den Eigentumsvorbehalt nicht auf die Wertschöpfung durch den Käufer erstreckt haben, so erhöht sich unser Miteigentumsanteil um diesen Restanteil. Haben jedoch andere Lieferanten ihren Eigentumsvorbehalt ebenfalls auf diesen Restanteil ausgedehnt, so steht uns an ihm nur ein Anteil zu, der sich aus dem Verhältnis des Rechnungswertes unserer Vorbehaltsware zu den Rechnungswerten der mitverarbeiteten Waren dieser anderen Lieferanten bestimmt. Der Käufer tritt bereits jetzt seine Forderungen aus der Veräusserung von Vorbehaltsware aus unseren gegenwärtigen und künftigen Warenlieferungen mit sämtlichen Nebenrechten im Umfang unseres Eigentumsanteils zur Sicherung an uns ab. Bei Verarbeitung im Rahmen eines Werkvertrages wird die Werklohnforderung in Höhe des anteiligen Betrages unserer Rechnung für die mitverarbeitete Vorbehaltsware schon jetzt an uns abgetreten. Solange der Käufer seinen Verpflichtungen aus der Geschäftsverbindung mit uns ordnungsgemäss nachkommt, darf er über die in unserem Eigentum stehende Ware im ordentlichen Geschäftsgang verfügen und die an uns abgetretenen Forderungen selbst einziehen. Bei Zahlungsverzug oder begründeten Zweifeln an der Zahlungsfähigkeit oder Kreditwürdigkeit des Käufers sind wir berechtigt, die abgetretenen Forderungen einzuziehen und die Vorbehaltsware zurückzunehmen, jedoch liegt ein Rücktritt vom Vertrag nur dann vor, wenn wir dies ausdrücklich schriftlich erklären. Scheck-/Wechsel-Zahlungen gelten erst nach Einlösung der Wechsel durch den Käufer als Erfüllung. Hinsichtlich der Vereinbarung von Eigentumsvorbehaltsrechten gilt ausschliesslich deutsches Recht."

9. Betaling

- 9.1. Betaling van facturen van Miss Berry dient te geschieden binnen de op de facturen vermelde termijn. Betaling dient onvoorwaardelijk te geschieden, zonder opschorting, korting of verrekening, uit welchen hoofde ook. Koper zal geen eigenbeslag doen leggen.
- 9.2. Koper is, zonder dat ingebrekestelling is vereist, in verzuim door het verstrijken van de betalingstermijn. Indien Koper met enige betaling in verzuim is, zijn alle vorderingen van Miss Berry op Koper onmiddellijk en geheel opeisbaar. Tijdens zijn verzuim is Koper over

de openstaande vorderingen een vertragingsrente van 1% per maand of gedeelte van een maand verschuldigd.

- 9.3. Alle interne en externe kosten van Miss Berry die verband houden met de invordering van facturen en/of de vaststelling van schade en aansprakelijkheid en/of de invordering van schadebedragen, waaronder begrepen maar niet beperkt tot de werkelijk door Miss Berry gemaakte kosten van advocaten, deurwaarders, deskundigen en vertalers, zijn voor rekening van Koper.
- 9.4. De door Koper verschuldigde buitengerechtelijke incassokosten belopen ten minste 15% over de eerste € 5.000 (met een minimum van € 250), 10% over het meerdere tot € 10.000, 8% over het meerdere tot € 20.000, 5% over het meerdere tot € 60.000 en 3% over het meerdere boven € 60.000.
- 9.5. Betalingen die door of ten behoeve van Koper worden gedaan, strekken, ongeacht de aangewezen volgorde voor de toerekening, in de eerste plaats in mindering van de kosten (waaronder begrepen maar niet beperkt tot de buitengerechtelijke incassokosten), vervolgens in mindering van de vervallen rente en ten slotte in mindering van de hoofdsom en de lopende rente.
- 9.6. Naar aanleiding van een daartoe strekkend verzoek van Miss Berry, dat zowel voorafgaand aan als tijdens de uitvoering van de Overeenkomst kan worden gedaan, zal Koper een gehele of gedeeltelijke vooruitbetaling doen dan wel voor eigen rekening genoegzame zekerheid stellen voor de nakoming van zijn verbintenissen. Onder genoegzame zekerheid wordt in ieder geval verstaan een op eerste verzoek van Miss Berry opeisbare bankgarantie, gesteld door een eerste klas Nederlandse bank, ter hoogte van 110% van de door Koper verschuldigde bedragen (100% van deze bedragen met een opslag van 10% voor rente).
- 9.7. Miss Berry is te allen tijde gerechtigd om de bedragen die zij uit welken hoofde ook verschuldigd is aan Koper of enige aan hem gelieerde Persoon ("Koper c.s.") te verrekenen met de bedragen die Miss Berry of enige aan haar gelieerde Persoon ("Miss Berry c.s.") uit welken hoofde ook te vorderen heeft van Koper c.s. De hier bedoelde bevoegdheid tot verrekening bestaat ook indien de betaling van de vorderingen nog niet afdwingbaar is en indien de prestatie die Miss Berry c.s. te vorderen heeft niet beantwoordt aan haar schuld.

10. Retentie- en pandrecht

- 10.1. Tot het moment dat Koper al zijn verbintenissen jegens Miss Berry uit welken hoofde ook volledig is nagekomen, heeft Miss Berry zowel een retentie- als een pandrecht op alle zaken die Miss Berry in verband met een Overeenkomst middellijk dan wel onmiddellijk onder zich heeft of zal krijgen. Onder zaken wordt in dit artikel verstaan: roerende zaken, rechten aan toonder of order, waardepapieren, documenten en gelden.
- 10.2. Door het van toepassing worden van deze voorwaarden heeft Koper zich ertoe verplicht het in lid 1 van dit artikel genoemde pandrecht aan Miss Berry te verlenen. Het pandrecht wordt gevestigd door de zaken in de macht te brengen van Miss Berry of van een derde die de zaken voor Miss Berry houdt, waaronder maar niet beperkt tot een vervoerder of een op- en overslagbedrijf.

11. Emballage

- 11.1. Emballage die via Miss Berry is geleverd en waarop statiegeld is berekend, wordt teruggenomen tegen de op het moment van teruggave geldende retourprijs, eventueel verminderd met een vaste emballagevergoeding.

- 11.2. De door Koper terug te geven emballage dient volledig leeg te zijn, op geen enkele wijze beschadigd (ook niet door nietjes of stickers) en zodanig schoon en fris dat deze geschikt is voor de verpakking van verse AGF-producten. Als de emballage niet aan deze vereisten voldoet, is Miss Berry bevoegd de emballage niet terug te nemen dan wel voor rekening van Koper zorg te (laten) dragen voor het leegmaken, vervangen, herstellen en/of reinigen van de emballage
- 11.3. Indien Miss Berry emballage terugneemt via eigen transportmiddelen, dient de emballage naar type gesorteerd voor transport gereed te staan.
- 11.4. Emballage die niet via Miss Berry is geleverd wordt niet teruggenomen, tenzij Partijen schriftelijk anders zijn overeengekomen.

12. Koelwerkzaamheden

- 12.1. Indien de Overeenkomst betrekking heeft op de levering door Miss Berry van koelwerkzaamheden in een koel- en/of bewaarruimte (in dit artikel: 'een koelhuis') ten behoeve van de Koper (in dit artikel: 'bewaargever'), gelden, in aanvulling op de overige artikelen in deze voorwaarden, de voorwaarden van dit artikel 12.
- 12.2. Onder "bewaring" wordt in dit artikel 12 één of meer volgende handelingen verstaan, mits en zover de inslag door Miss Berry geschiedt: (i) de inslag van goederen in een koelhuis; (ii) het in opslag houden van goederen in een koelhuis; (iii) het bewaren, koelen of invriezen van goederen in een koelhuis; (iv) het overige behandelen en/of bewerken van goederen in een koelhuis, (v) de uitslag van goederen uit een koelhuis.
- 12.3. De bewaargever zal ervoor zorgdragen dat de aangevoerde goederen, vrij van kosten, bij het koelhuis worden afgeleverd. Tenzij anders is overeengekomen zullen de goederen in goede staat en - indien verpakt - in deugdelijk verpakte toestand en duidelijk gemerkt aan Miss Berry aangeleverd worden. Voor alle schade die over het algemeen een gevolg is van slechte of niet geschikte verpakking (fust), is Miss Berry niet aansprakelijk en Miss Berry is gerechtigd om de kosten die daarvan het gevolg zijn bij de bewaargever in rekening te brengen.
- 12.4. Miss Berry verstrekt bij binnenkomst van de goederen aan de bewaargever een ontvangstbewijs. Behoudens andere overtuigende bewijsmiddelen is dit ontvangstbewijs het bewijs dat de daarop omschreven goederen voor rekening van de genoemde bewaargever door Miss Berry ter bewaring en/of bewerking zijn ontvangen.
- 12.5. Miss Berry zal de goederen zorgvuldig en als een goed huisvader bewaren, waarbij de bewaarcondities door Miss Berry naar beste weten worden bepaald. Alle voor Miss Berry bestemde aanvragen, opdrachten, instructies, aanbiedingen, verzoeken en mededelingen, in het bijzonder de temperatuur waarop de goederen bewaard dienen te worden, dienen altijd schriftelijk aan Miss Berry te worden gedaan, waarna Miss Berry die instructies zo goed als redelijkerwijs mogelijk zal opvolgen. Het niet handelen door de bewaargever conform dit artikel komt voor zijn rekening en risico.
- 12.6. De bewaring wordt geacht te zijn geëindigd, zodra de goederen door personeel van Miss Berry zijn neergezet in het voertuig van de bewaargever dan wel op een andere plaats van uitslag. Indien een bepaald tijdstip van aanleveren en/of afhalen van goederen tussen de bewaargever en Miss Berry is afgesproken, is de bewaargever aansprakelijk voor de gevolgen die het niet aanleveren c.q. niet afhalen op bedoeld tijdstip eventueel zal hebben.
- 12.7. Miss Berry is gerechtigd om de bewaring te weigeren, te verplaatsen of te beëindigen, van goederen welke naar haar oordeel wegens hun aard of conditie niet geschikt zijn voor bewaring, dan wel gevaar of schade voor andere goederen en/of voor het koelhuis

en/of de koelinstallatie en/of de medewerkers kunnen opleveren, ook indien de bewaring van deze goederen is overeengekomen.

- 12.8. Alle bewaring zal geschieden voor rekening en risico van de eigenaar der goederen. De bewaargever dient zich tegen dit risico afdoende te verzekeren behoudens het in artikel 12.8 bepaalde.
- 12.9. Miss Berry zal nimmer aansprakelijk zijn voor enige schade aan of verlies van de in bewaring gegeven goederen, tenzij de bewaargever aantoont dat die schade of dat verlies is veroorzaakt door opzet of grove schuld van Miss Berry. In ieder geval is de aansprakelijkheid van Miss Berry beperkt als bedoeld in artikel 16. Bewaargever is vrij om zelf een (aanvullende) verzekering in deze af te sluiten.

13. Intellectuele en industriële eigendom

- 13.1. Alle rechten van intellectuele en industriële eigendom met betrekking tot de Producten en de hiervoor bestemde verpakkingen en verpakkingsmaterialen, alles in de ruimste zin van het woord, berusten uitsluitend bij Miss Berry en haar licentiegevers.
- 13.2. Voor iedere inbreuk op een recht als bedoeld in lid 1 van dit artikel verbeurt Koper een onmiddellijk opeisbare boete van € 5.000, vermeerderd met een onmiddellijk opeisbare boete van € 1.000 voor iedere dag, een gedeelte van een dag daaronder begrepen, dat de inbreuk voortduurt. Deze boeteclausule laat de overige rechten van Miss Berry, waaronder maar niet beperkt tot haar recht op schadevergoeding op grond van de wet, onverlet.

14. Opschorting, ontbinding

- 14.1. Onverminderd de overige rechten die haar op grond van de wet en/of de Overeenkomst en/of deze voorwaarden toekomen, is Miss Berry bevoegd haar verbintenis op te schorten dan wel, zonder dat enige ingebrekestelling of rechterlijke tussenkomst vereist is, de Overeenkomst door middel van een schriftelijke kennisgeving aan Koper geheel of gedeeltelijk te ontbinden indien:
 - a. Koper een op hem rustende verbintenis niet, niet tijdig of niet behoorlijk nakomt;
 - b. Miss Berry goede grond heeft om te vrezen dat Koper in de nakoming van een of meer van zijn verbintenissen zal tekortschieten;
 - c. Koper in staat van faillissement is verklaard of zijn faillissement is aangevraagd;
 - d. aan Koper, al dan niet voorlopige, surseance van betaling is verleend of een verzoek daartoe is gedaan;
 - e. ten aanzien van Koper een wettelijke schuldsaneringsregeling van toepassing is verklaard of een verzoek daartoe is gedaan;
 - f. het bedrijf van Koper wordt geliquideerd; of
 - g. op zaken van Koper executoriaal beslag is gelegd dan wel conservatoir beslag dat niet binnen een maand na de datum van de beslaglegging is opgeheven.
- 14.2. Indien het verzuim van de Koper op grond van zowel de wet als de Overeenkomst als deze voorwaarden eerst intreedt na ingebrekestelling, zal Miss Berry in het in lid 1 onder (a) van dit artikel bedoelde geval niet eerder overgaan tot gehele dan wel gedeeltelijke ontbinding van de Overeenkomst dan nadat zij Koper een schriftelijke aanmaning heeft gestuurd waarbij een redelijke termijn voor de nakoming is gesteld en nakoming binnen deze termijn is uitgebleven.
- 14.3. In geval van gehele of gedeeltelijke ontbinding van de Overeenkomst door Miss Berry is zij niet gehouden tot enige schadevergoeding en zijn al haar vorderingen op Koper onmiddellijk en geheel opeisbaar.

15. Vrijwaring

- 15.1. Onder overmacht ("niet-toerekenbare niet-nakoming") wordt in deze voorwaarden verstaan: elke niet aan de schuld in subjectieve zin van Miss Berry te wijten omstandigheid die maakt dat het voor Miss Berry onmogelijk of praktisch te bezwaarlijk is om haar verbintenis of een gedeelte daarvan na te komen of verder na te komen, waaronder - maar uitdrukkelijk niet beperkt tot - gehele of gedeeltelijke misoogst, gewasziekten, plagen van ongedierte, overmacht en/of wanprestatie ("toerekenbare niet-nakoming") en/of onrechtmatig handelen aan de zijde van leveranciers of vervoerders van Miss Berry of aan de zijde van andere derden die bij de uitvoering van de Overeenkomst zijn betrokken, abnormale weersomstandigheden, vorst, stormschade en andere door natuurgeweld veroorzaakte schade, stakingen, transportmoeilijkheden, epidemieën, brand, diefstal, oorlog en oorlogsgevaar, terreuraanslagen en de dreiging van terrorisme, alsmede overheidsmaatregelen, zoals in-, uit- en doorvoerverboden, heffingen, invoerrechten en contingenteringen.
- 15.2. In geval van overmacht is Miss Berry gerechtigd de nakoming van haar verbintenis of een gedeelte daarvan op te schorten en kan Koper geen nakoming of schadevergoeding vorderen. Als de periode van overmacht langer duurt dan 2 maanden, is elk der Partijen bevoegd de Overeenkomst geheel of gedeeltelijk te ontbinden zonder tot schadevergoeding gehouden te zijn, met dien verstande dat indien Miss Berry haar verbintenis voor of na het intreden van de overmacht gedeeltelijk is nagekomen, zij steeds recht heeft op een evenredig deel van de prijs. Miss Berry heeft ook het recht zich op overmacht te beroepen indien deze intreedt nadat zij haar verbintenis had moeten nakomen.

16. Aansprakelijkheid en vrijwaring

- 16.1. Onverminderd hetgeen in de bovenstaande artikelen is bepaald, geldt ter zake van de aansprakelijkheid van Miss Berry voor schade die door Koper en/of derden wordt geleden en ter zake van de vrijwaring van Miss Berry door Koper de volgende regeling.
- 16.2. De totale aansprakelijkheid van Miss Berry uit welken hoofde ook is beperkt tot het bedrag waarop de door haar gesloten aansprakelijkheidsverzekering in het desbetreffende geval aanspraak geeft, vermeerderd met het bedrag van het eigen risico dat volgens de polisvoorwaarden niet ten laste van de verzekeraars komt. Indien, om welke reden dan ook, geen uitkering krachtens de genoemde verzekering mocht plaatsvinden, is de totale aansprakelijkheid van Miss Berry uit welken hoofde ook beperkt tot het bedrag van de netto factuurwaarde van de Producten in kwestie, dat wil zeggen de prijs exclusief omzetbelasting en andere belastingen en heffingen en exclusief transportkosten, met een maximum van € 5.000.
- 16.3. Miss Berry is uitsluitend gehouden tot vergoeding van schade aan personen en aan zaken als omschreven in de polisvoorwaarden van haar aansprakelijkheidsverzekering. Miss Berry is dus onder meer niet aansprakelijk voor - en Koper dient zich te verzekeren tegen - indirecte schade, gevolgschade, bedrijfsschade, stagnatieschade, gedeelde winst, gemiste besparingen, schade als gevolg van aanspraken van afnemers van Koper, verlies van klanten, verminderde goodwill en reputatieschade.
- 16.4. Miss Berry is niet aansprakelijk voor tekortkomingen van derden die zij bij de uitvoering van een Overeenkomst heeft ingeschakeld.

- 16.5. Voor zover nakoming door Miss Berry niet blijvend onmogelijk is, ontstaat aansprakelijkheid van Miss Berry wegens een toerekenbare tekortkoming in de nakoming van een verbintenis slechts indien Koper Miss Berry onverwijld schriftelijk in gebreke heeft gesteld onder nauwkeurige opgave van de aard van de tekortkoming en daarbij een redelijke termijn voor herstel van de tekortkoming heeft gesteld en Miss Berry ook na verloop van die termijn toerekenbaar tekort blijft schieten in de nakoming van haar verbintenis.
- 16.6. Voorwaarde voor het ontstaan van enig recht op schadevergoeding is steeds dat Koper de schade onverwijld, doch uiterlijk 14 dagen nadat Koper bekend is geworden met de schade of daarmee redelijkerwijs bekend had moeten worden, schriftelijk aan Miss Berry meldt.
- 16.7. Eventuele rechtsvorderingen dienen op straffe van verval van alle rechten uiterlijk 1 jaar na tijdige melding van de schade aanhangig te zijn gemaakt.
- 16.8. Koper dient Miss Berry te vrijwaren voor elke vorm van aansprakelijkheid die jegens derden op Miss Berry zou kunnen rusten met betrekking tot door Miss Berry geleverde of te leveren Producten. Koper dient de redelijke kosten van verweer tegen aanspraken van derden aan Miss Berry te vergoeden.
- 16.9. Miss Berry zal zich niet beroepen op een beperking van haar aansprakelijkheid, en Koper zal niet verplicht zijn Miss Berry te vrijwaren, voor zover de schade het rechtstreekse gevolg is van opzet of bewuste roekeloosheid van Miss Berry of tot haar bedrijfsleiding behorende leidinggevende ondergeschikten.
- 16.10. De bovenstaande regeling geldt niet voor zover bepalingen van dwingend recht zich hiertegen verzetten.

17. Toepasselijk recht, geschillen en kosten

- 17.1. De rechtsverhouding tussen Partijen wordt beheerst door het Nederlandse recht, met inbegrip van het Weens Koopverdrag.
- 17.2. Alle geschillen die tussen Partijen mochten ontstaan naar aanleiding van of in verband met een Overeenkomst en/of deze voorwaarden, zullen in eerste instantie bij uitsluiting worden beslecht door de rechtbank Rotterdam (bodemprocedures) dan wel de voorzieningenrechter van de rechtbank Rotterdam (korte gedingen en andere voorlopige maatregelen), onverminderd de bevoegdheid van Miss Berry om geschillen als hier bedoeld voor te leggen aan enige andere bevoegde rechter.
- 17.3. De kosten die verband houden met gerechtelijke procedures, waaronder begrepen maar niet beperkt tot de werkelijk door Miss Berry gemaakte kosten van advocaten, deurwaarders, deskundigen en vertalers, zijn integraal voor rekening van Koper indien deze geheel of in overwegende mate in het ongelijk wordt gesteld.