

CONDITIONS GENERALES D'EXPLOITATION

1) Objet

a) Description du fonctionnement de l'affiliation

L'affilié intègre dans son site un accès à un système de liens permettant aux internautes d'accéder à une (des) page(s) comprenant les offres en ligne du (des) service(s) proposé(s) par 123 Multimédia Ltd sur le site www.magikbiz.com .

Pour cela, l'affilié met à la disposition de ses internautes un système de liens hypertextes et renvoyant sur le site siteaffilie.magikmobile.com , édité, hébergé et réalisé par 123 Multimédia Ltd aux couleurs de l'affilié.

Seuls sont cédés les droits d'accès non exclusifs et temporaires aux services proposés par 123 Multimédia Ltd selon les présentes conditions générales d'exploitation.

b) Modalités

Les principes de l'affiliation marque blanche sont les suivants :

- L'affilié met à disposition de ses internautes un système de liens hypertextes redirigeant vers le site siteaffilie.magikmobile.com qui sont à ses couleurs. L'affilié réalisera lui-même la labellisation de son site grâce à un outil d'administration fourni par 123 Multimédia Ltd au niveau du formulaire d'inscription.
- L'affilié reconnaît que 123 Multimédia Ltd pourra proposer de nouveaux services sur le site www.magikmobile.com . Les nouveaux services seront soumis de plein droit aux dispositions des présentes.
- Sur ce site figureront les éléments ou liens renvoyant aux services proposés par 123 Multimédia Ltd ainsi que les numéros d'accès surtaxés permettant l'utilisation du service de 123 Multimédia Ltd de téléchargement de logos et sonneries pour téléphones portables.
- Chaque client est ensuite identifié grâce à des numéros uniques. Ces numéros uniques permettent de connaître non seulement la source des appels réalisés sur les numéros d'accès surtaxés du service utilisé, mais également de rémunérer chaque site affilié en fonction du nombre de téléchargements réalisés.
- L'affilié reconnaît qu'il peut être substitué à ce site un système de liens hypertextes renvoyant directement les internautes en provenance du site affilié vers les services de 123 Multimédia Ltd, sans les couleurs de

L'affilié. Pour autant, cette modification ne saurait remettre en cause les présentes, notamment les conditions de rémunérations de l'affilié et ce à condition d'en informer l'affilié dans les pages d'accès aux services, à charge pour l'affilié de les lire régulièrement et notamment pour adapter les services ainsi que les droits et obligations des parties eu égard aux modifications de la loi applicable. 123 Multimédia Ltd ne s'expose à aucune indemnité ou compensation envers l'affilié du fait de l'application des dispositions du présent paragraphe.

c) Tout internaute, acquéreur de services et de produits sur le site www.magikmobile.com se verra appliquer les présentes conditions générales d'exploitation de 123 Multimédia Ltd. 123 Multimédia Ltd se réserve le droit de modifier ces conditions générales d'exploitation, ses procédures et ses tarifs à tout moment.

2) Durée

a) Le début du contrat sera prononcé à partir de la mise en ligne effective du service, c'est-à-dire après acceptation par l'affilié des conditions générales d'exploitation et acceptation par 123 Multimédia Ltd du formulaire d'inscription préalablement renseigné par l'affilié.

b) Les présentes conditions générales d'exploitation sont conclues pour une durée indéterminée sauf dénonciation par l'une ou l'autre partie par lettre recommandée avec accusé de réception, sous réserve d'un préavis de trente (30) jours. Dans ce cas le contrat sera résilié de plein droit et sans indemnité et aucune commission ne sera due à l'affilié par 123 Multimédia Ltd après la fin du préavis.

3) Obligations de l'affilié

a) L'affilié, s'il est une personne physique, doit être majeur et capable.

b) Pour devenir affilié le candidat doit accepter les présentes conditions générales d'exploitation.

c) L'adhésion de l'affilié sera matérialisée par le fait que l'affilié renseigne le formulaire d'inscription accessible en ligne, et lui seul, à l'exclusion de tout document écrit. Lorsqu'il renseigne ledit formulaire l'affilié reconnaît expressément que les présentes conditions générales d'exploitation ont été portées à sa connaissance, qu'il en a pris connaissance, qu'il en a accepté le contenu et qu'il s'interdit de contester ce contenu ultérieurement.

d) Tout particulier, société ou association française ou étrangère destinée au public, peut adhérer au contrat d'affiliation avec 123 Multimédia Ltd, sous réserve de disposer impérativement d'une adresse de courrier postale à laquelle il fera élection de domicile. 123 Multimédia Ltd peut de plein droit refuser une demande d'adhésion sans avoir à en justifier, et notamment (mais sans limitation) si la demande d'adhésion lui parvient incomplète où dans le cas où elle a des raisons de penser que l'adhésion n'est pas demandée dans l'intention de respecter de bonne foi les dispositions des présentes.

L'absence d'envoi par 123 Multimédia Ltd d'un e-mail d'acceptation du compte de l'affilié dans un délai de cinq jours (exception faite d'un cas de force majeure) à compter de la réception de l'adhésion par 123 Multimédia Ltd, équivaut à la fermeture du compte de l'affilié, sans recours contre 123 Multimédia Ltd.

e) Toutefois, 123 Multimédia Ltd se réserve le droit de rejeter tout site internet si elle estime que son contenu ne correspond pas à l'image de 123 Multimédia Ltd, et ce sans avoir à justifier de sa décision et sans qu'aucune indemnisation, à quelque titre que ce soit, ne se soit due. Il est d'ores et déjà précisé que l'affilié s'interdit d'utiliser ou de mettre en ligne des contenus qui seraient en contradiction avec les présents termes.

f) La décision de 123 Multimédia Ltd d'accepter un affilié ne peut en aucun cas conférer à ce dernier le statut d'agent commercial, agent, employé ou représentant. En outre l'affilié ne pourra prendre aucun engagement au nom de 123 Multimédia Ltd, ni représenter 123 Multimédia Ltd pour quelque motif que ce soit. L'affilié garantit 123 Multimédia Ltd contre tout recours dirigé contre elle à ce titre.

g) Par le simple envoi de son bulletin de demande d'adhésion, l'affilié accepte que 123 Multimédia Ltd constitue un fichier contenant les éléments propres à l'identification de l'affilié et pourra les utiliser pour déférer à la demande de l'autorité judiciaire d'avoir accès aux éléments d'identification de l'affilié. 123 Multimédia Ltd s'engage à faire les meilleurs efforts afin de mettre en œuvre des mesures techniques et d'organisation appropriées pour protéger les données à caractère personnel. 123 Multimédia Ltd est tenue à ce titre d'une obligation de moyens. Chaque affilié dispose des droits d'opposition, d'accès et de rectification des données le concernant, en contactant 123 Multimédia Ltd. L'affilié s'engage à informer exhaustivement et sincèrement 123 Multimédia Ltd de son identification (nom, domicile...). Il est rappelé que la déclaration de faux éléments d'identification fait l'objet de sanctions pénales;

h) L'affilié se voit concéder une licence d'utilisation des services que 123 Multimédia Ltd met à sa disposition pour lui permettre de les utiliser

conformément aux dispositions des présentes conditions générales d'exploitation pour toute la durée de ces dernières. Toutefois, l'affilié s'interdit d'exercer tout droit d'auteur réservé à 123 Multimédia Ltd, hors ceux qui lui sont explicitement accordés par la présente licence. La licence interdit notamment :

- de dupliquer tout logiciel et bases de données mis à sa disposition sauf pour les besoins de sauvegarde,
- de modifier les logiciels ou les bases de données,
- d'accorder un droit d'utilisation des logiciels ou des bases de données à un tiers quelconque, même au profit d'un autre affilié que ce soit par voie de sous-licence, prêt, location..., même partiellement, temporairement pour un prix ou gratuitement.

L'affilié est seul responsable de la confidentialité des éléments qui lui seront attribués et qui permettront l'accès au service, par conséquent toute adjonction ou modification de ces éléments est présumée provenir, de manière irréfragable, de l'affilié.

i) Les parties considèrent comme une disposition essentielle des présentes conditions générales d'exploitation, que les services mis en place soient considérés comme un espace de liberté, mais aussi de Responsabilité – C'est pourquoi il revient au seul affilié de se tenir à tout moment informé du cadre légal dans le lequel il peut utiliser les services et s'y conformer, et par exemple (mais sans que cette énumération soit limitative) :

L'affilié s'interdit de céder ou de mettre à disposition d'un tiers et/ou d'autres affiliés, en quelque manière que ce soit, même partiellement, temporairement, pour un prix ou gratuitement aucun des éléments matériels, immatériels ou services mis à disposition par 123 Multimédia Ltd.

L'affilié reconnaît expressément que les présentes conditions générales d'exploitation ne lui accorde aucun droit de propriété sur les logiciels, copyright, marques, dessins, modèles ou sur les textes, ainsi que sur tous les éléments créatifs couverts par un droit de propriété intellectuelle attribué à 123 Multimédia Ltd avant la conclusion des présentes.

j) L'affilié s'engage à ne pas :

- télécharger, envoyer, transmettre par tout moyen tout Contenu qui serait illégal, nuisible, menaçant, abusif, constitutif de harcèlement, diffamatoire, vulgaire, obscène, menaçant pour la vie privée d'autrui, raciste ou autrement répréhensible ;
- consulter, afficher, télécharger, transmettre tout Contenu qui serait contraire à la Loi en vigueur;

- porter atteinte d'une quelconque manière aux utilisateurs mineurs ;
- transmettre tout Contenu qui pourrait être constitutif, sans que ce qui suit ne soit limitatif, d'incitation à la réalisation de crimes et délits ; de provocation à la discrimination, à la haine ou à la violence en raison de la race, de l'éthnie ou de la nation ; d'apologie du nazisme ; de contestations de l'existence de crimes contre l'humanité ; de fausse nouvelle ; de même que tout Contenu destiné à exhiber ou vendre des objets et/ou d'ouvrages interdits ; d'atteinte à l'autorité de la Justice ; d'informations relatives à l'adoption, au procès, au suicide de mineurs, ou à une situation fiscale individuelle ; de diffusion hors des conditions autorisées de sondages et simulations de vote relatifs à une élection ou un référendum ; de diffamation et injure ; d'atteinte à la vie privée ; ou encore d'acte mettant en péril des mineurs notamment par la fabrication, le transport et la diffusion de message à caractère violent ou pornographique ou de nature à porter gravement atteinte à la dignité humaine ;
- tenter d'induire en erreur d'autres utilisateurs en usurpant le nom ou la dénomination sociale d'autres personnes et plus particulièrement en se faisant passer pour un employé ou un modérateur de 123 Multimédia Ltd, un guide ou un hébergeur ;
- contrefaire des en-têtes ou manipuler de toute autre manière l'identifiant de manière à dissimuler l'origine du Contenu transmis via le service ;
- télécharger, afficher, transmettre par e-mail ou de toute autre manière tout Contenu qu'il n'aurait pas le droit de diffuser par une mesure législative ou un acte juridique (notamment des informations internes, privilégiées, confidentielles apprises ou divulguées dans le cadre d'un contrat de travail ou d'un accord de confidentialité sans que cette énumération ne soit limitative) ;
- télécharger, afficher, transmettre par e-mail ou de toute autre manière tout Contenu violant tout brevet, marque déposée, secret de fabrication, droit de propriété intellectuelle ou tout autre droit de propriété appartenant à autrui ;
- télécharger, afficher, transmettre par e-mail ou de toute autre manière toute publicité ou tout matériel promotionnel non sollicités ou non autorisés (notamment se livrer à du "spam", à la transmission de "junk mail", de chaînes de lettres ou toute autre forme de sollicitation) ;

Cette liste est indicative et non limitative.

k) L'affilié s'engage à faire la promotion du site siteaffilie.magikmobile.com sur son propre site internet et par tout moyen. L'affilié prend acte de ce que 123 Multimédia Ltd n'exerce aucun contrôle éditorial permanent sur les messages reçus et les contenus des sites hébergés. 123 Multimédia Ltd décline toute responsabilité quant à ces contenus éditoriaux. L'affilié garantit 123 Multimédia Ltd contre tout recours ou condamnation à ce titre.

De plus l'affilié reconnaît que des éléments publicitaires et promotionnels soient insérés sur le site siteaffilie.magikmobile.com.

l) Dans le cas où le site sur lequel figure le service ferait l'objet d'une intrusion de tiers non-autorisé et serait par conséquent corrompu, l'affilié devra prendre les mesures immédiates et appropriées pour faire cesser une telle intrusion. L'affilié s'engage à informer 123 Multimédia Ltd de tout événement de nature à troubler l'utilisation et la jouissance paisible du service dès qu'il aura détecté l'apparition de ces événements. Tout utilisateur du service ou affilié s'engage à informer 123 Multimédia Ltd de toute violation des droits de propriété intellectuelle qu'il pourrait constater en écrivant à l'adresse suivante : contact@magikbiz.com et en fournissant tous les éléments permettant d'identifier les éléments contrefaits, la contrefaçon ainsi que leur auteur.

4) Obligations de 123 Multimédia Ltd

Outre le respect des dispositions figurant aux présentes conditions générales d'exploitation, 123 Multimédia Ltd s'engage à faire des meilleurs efforts pour :

a) Mettre en œuvre les moyens nécessaires pour garantir la permanence du service. Il s'agit d'une obligation de moyens. Toutefois, 123 Multimédia Ltd se dégage de toute responsabilité quant à cette obligation en cas de dysfonctionnement lié à un événement de force majeure ou à une situation imputable à l'opérateur de télécommunications ou au fait d'un tiers.

123 Multimédia Ltd ne peut garantir une fiabilité intégrale de l'acheminement et du stockage des messages qui peuvent être sujet à des interruptions de services dues à des opérateurs de téléphonie mobile quelle que soit la nature des perturbations subies. 123 Multimédia Ltd ne peut être tenue pour responsable de la livraison des messages par l'opérateur de téléphonie mobile à son abonné. 123 Multimédia Ltd ne pourra plus généralement être tenue pour responsable, d'une façon quelconque de tout dommage quelle qu'en soit l'origine ou la nature, directement ou indirectement, causé ou subi par l'abonné lors de la prestation de service.

Néanmoins 123 Multimédia Ltd et l'affilié ne pourront en aucun cas être tenus pour responsables de problèmes relatifs à l'envoi et à la réception du logo ou de la sonnerie qui seraient imputables au non respect par les utilisateurs des modalités d'utilisation du service audiotel.

b) Assurer tous les aspects liés à la prestation de service de téléchargement de logos et de sonneries, de la demande de pré-écoute à l'envoi et au

téléchargement du logo ou de la sonnerie désiré, et notamment le mode d'encodage des logos et sonneries, le processus de paiement, ou incidents.

c) Comptabiliser, par toutes méthodes et techniques d'identification dont elle aura convenu avec l'affilié, les téléchargements réalisés par les utilisateurs en provenance du site siteaffilie.magikmobile.com pendant la période d'exécution du présent contrat et communiquer tous les éléments comptables justificatifs.

Les statistiques justifiant et comptabilisant tous les téléchargements issus du service audiotel utilisé par les internautes en provenance du site siteaffilie.magikmobile.com sont consultables en ligne via un gestionnaire hébergé par 123 Multimédia Ltd, après identification de l'affilié par la fourniture de son login et mot de passe. Ces statistiques seront mises à jour avec un décalage d'un jour franc (exception faite de dysfonctionnements techniques).

d) Régler les rémunérations dues à l'affilié selon les modalités prévues au présent contrat.

5) Conditions financières

a) La rémunération est proportionnelle au nombre de téléchargement opéré sur le service proposé par 123 Multimédia Ltd par les clients en provenance du site internet de l'affilié. Elle est fixée par le barème de reversement consultable sur le site www.magikbiz.com .

b) L'affilié reconnaît que le barème de reversement peut être modifié, notamment pour des raisons de modifications des propres coûts d'exploitation de 123 Multimédia Ltd, à tout moment et opposable à l'affilié dès sa diffusion sur le site www.magikbiz.com

c) La rémunération pour les autres types de services proposés ou susceptibles d'être proposés à l'avenir sur le site www.magikbiz.com peut faire l'objet de modalités et/ou de conditions différentes. Dans ce cas, la rémunération de l'affilié pour ce type de service lui sera notifiée par tout moyen et n'est pas contestable.

d) Seules font foi les statistiques journalières générées par 123 Multimédia Ltd. Seule donne accès à commission et reversement l'utilisation régulière via un numéros d'accès surtaxés du(des) service(s) proposé(s) par 123 Multimédia Ltd sur la (les) page(s) commune(s). Tous appels sur le(s) numéro(s) audiotel par les internautes devront avoir été réalisés de façon légale. En effet, tous abus sur la quantité d'appels, tous piratages de lignes d'autrui et fraudes diverses seront sanctionnés et 123 Multimédia Ltd se réserve le droit de résilier les présentes

conditions générales d'exploitation et le compte de l'affilié immédiatement.

e) Les statistiques justifiant et comptabilisant toutes les opérations de téléchargements par les internautes en provenance du site siteaffilie.magikmobile.com sont consultables en ligne via un gestionnaire hébergé par 123 Multimédia Ltd après identification de l'affilié par la fourniture de son login et mot de passe.

f) Au regard de ces statistiques, l'affilié adressera par courrier à 123 Multimédia Ltd une facture en bonne et due forme avant le 10 de chaque mois et reprenant le nombre de téléchargements par les internautes en provenance du site siteaffilie.magikmobile.com pour le mois précédent, et le montant dû par 123 Multimédia Ltd à l'affilié. Un formulaire de facturation sera proposé en ligne à l'affilié.

g) Si le montant dû est inférieur à cinq euros (5 €), le recouvrement de cette somme sera reporté sur une facture suivante.

h) Il est expressément convenu que 123 Multimédia Ltd effectuera le 30 de chaque mois le paiement des factures qui lui auront été adressées avant le 10 du même mois ; toutes les autres factures feront l'objet d'un paiement reporté au 30 du mois suivant. Les factures seront réglées par chèque en euros.

Toutes statistiques de plus de six mois n'ayant pas fait l'objet d'une facturation seront considérées comme perdues, et dès lors ne pourront plus faire l'objet d'aucune facture.

i) Il est convenu entre les parties que 123 Multimédia Ltd fera seule son affaire de toutes les méthodes et techniques d'identification de l'origine des internautes accédant au(x) service(s) proposé(s) par 123 Multimédia Ltd. Les versements ci-dessus mentionnés seront effectués pour les seuls téléchargements réalisés par les internautes utilisateurs des Services de l'affilié et accédant au(x) service(s) proposé(s) par 123 Multimédia Ltd grâce aux liens.

j) L'affilié est tenu de déclarer aux autorités compétentes les montants perçus de 123 Multimédia Ltd, du fait de la souscription au Service. 123 Multimédia Ltd ne saurait être tenue responsable de la non déclaration de ces revenus ou d'une déclaration erronée.

6) Propriété intellectuelle

L'affilié reconnaît qu'il n'est titulaire d'aucun droit de propriété sur les logiciels utilisés par 123 Multimédia Ltd ni sur les applications, textes et sons, et de

manière générale sur tous les éléments créatifs couverts par un droit de propriété intellectuelle mis à sa disposition par 123 Multimédia Ltd dans le cadre des présentes conditions générales d'exploitation.

7) Force majeure

En cas de force majeure, conformément à la loi et à la jurisprudence, la responsabilité de chaque Partie sera écartée.

On entend, notamment, par force majeure au sens du présent contrat : la guerre, l'émeute, la grève, le blocage des moyens de transport et d'approvisionnement des réseaux de télécommunication, les dispositions d'ordre législatif ou réglementaire apportant des restrictions à l'objet du présent contrat, ainsi que les cas retenus par la jurisprudence et tout autre cas indépendant de la volonté des Parties empêchant l'exécution normale du présent contrat.

Si, par suite d'un cas de force majeure, les Parties étaient conduites à interrompre leurs prestations respectives, l'exécution des présentes conditions générales d'exploitation serait suspendue pendant le temps où chacune des Parties serait dans l'impossibilité d'assurer ses obligations.

Toutefois, si cette interruption était supérieure à un mois, les présentes conditions générales d'exploitation pourraient être résilié par l'une ou l'autre des Parties sans indemnité de part et d'autre.

8) Confidentialité

Les Parties s'engagent à garder confidentielles toutes les informations de quelque nature qu'elles soient, concernant l'activité de leur cocontractant, et dont elles auraient eu connaissance à l'occasion de la conclusion des présentes conditions générales d'exploitation, notamment mais non limitativement les informations techniques, commerciales, financières et autres.

A cet effet, les Parties prendront toutes dispositions requises auprès de leur personnel, ou auprès d'entreprises auxquelles elles auraient recours, afin de conserver aux dites informations leur caractère confidentiel. Les Parties s'engagent notamment à en limiter la diffusion aux seuls membres de leur personnel qui en auront besoin dans l'exercice de leurs fonctions pour l'exécution des présentes conditions générales d'exploitation.

Cette obligation de confidentialité continuera de produire ses effets, nonobstant la résiliation ou l'expiration des conditions générales d'exploitation pour quelque raison que ce soit, aussi longtemps que les informations confidentielles ne seront pas entrées dans le domaine public.

9) Résiliation

En cas de manquement par l'une des Parties à tout ou partie de ses obligations au titre des présentes conditions générales d'exploitation, l'autre Partie pourra résilier les conditions générales d'exploitation de plein droit, sans préavis ni indemnité et sans autre formalité, trente (30) jours calendaires après mise en demeure par lettre recommandée avec accusé de réception à la Partie défaillante restée infructueuse.

10) Cession

123 Multimédia Ltd sera autorisée à transférer ses droits et obligations au titre des présentes conditions générales d'exploitation à toute société filiale ou affiliée ou dans laquelle elle détient une participation.

11) Indépendance des clauses

Dans l'hypothèse où une stipulation des présentes ou l'application d'une telle stipulation était considérée comme contraire à une loi applicable par un tribunal compétent, les autres stipulations des présentes resteront en vigueur et seront interprétées de façon à donner effet à l'intention des parties, telle qu'exprimée à l'origine. Il est convenu que si une des clauses des présentes était réputée nulle, les autres conserveront leur plein effet.

12) Attribution de juridiction et droit applicable

Les parties décident expressément de soumettre la présente convention au droit anglais. Elles s'engagent, en cas de différend relatif à la validité, l'interprétation, l'exécution ou la résiliation de la présente convention à tenter de le résoudre à l'amiable. A défaut d'accord, tous ces différends seront portés devant les tribunaux de LONDRES.