

1. Zamawiający w Rozdziale IV. Termin wykonywania zamówienia, ust. 2 Ogłoszenia o zamówieniu oraz w „Załączniku nr 8 do SIWZ: Umowa- projekt”, w § 4 ust. 4, określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia, wskazując nie stosowany u Wykonawcy termin płatności faktury jako 21 dni od daty otrzymania faktury.

Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wysłania faktury do klienta, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z terminami sporządzenia faktury. Standardowo obowiązujący termin płatności faktury określony jako 14 dni od daty wystawienia faktury został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy oraz zarządzania płatnościami wynikającymi z zawartych umów. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje inny niż określony przez Zamawiającego w umowie termin płatności tj. liczony od dnia wystawienia faktury określony **jako 21 dni od daty wystawienia faktury**, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia?

2. Zamawiający w § 10, Załącznika nr 8 do SIWZ: Umowa - projekt, ustanawia karę umowną za odstąpienie od umowy przez Zamawiającego z winy Wykonawcy w wysokości 20.000 zł.

W pierwszej kolejności wskazania wymaga, że zgodnie z postanowieniami zapytania ofertowego usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m.in. na zasadach określonych w ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo Pocztove (Dz. U. z dnia 29 grudnia 2012 r., poz. 1529). Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 wskazanej ustawy. Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej, w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy w/w ustawy i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami), nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń na drodze sądowej. Ponadto zdaniem Wykonawcy budzącym wątpliwości stwierdzeniem jest fakt - wynikający z treści wzoru umowy, że to Zamawiający jednostronnie stwierdza, czy zaszły okoliczności mogące stanowić podstawę do odstąpienia od umowy i nałożenia kar (brak w umowie opisanego procesu weryfikacji należytego wykonania umowy i sposobu wspólnej weryfikacji prawidłowości wykonania przedmiotu zamówienia), co świadczy o tym, że Zamawiający stawia się na pozycji uprzywilejowanej zakłócając jedną z naczelných zasad prawa wynikających, zarówno z prawa zamówień publicznych (równości stron postępowania), jak i kodeksu cywilnego (równości stron stosunku cywilnoprawnego). Konieczność zapłaty kar w wysokości przewidzianej szczególnie w § 10 wzoru umowy jest rażąco wygórowana i wskazuje na oczywistą dysproporcję pomiędzy ciężarem naruszenia obowiązków przez Wykonawcę a rozmiarem sankcji wymierzonej z tego tytułu.

Wykonawca ponownie zwraca się z wnioskiem o przeanalizowanie zastosowanej sankcji a w przypadku jej podtrzymania wnosi o uwzględnienie w umowie poniższych elementów:

1. określenie zobowiązań, których niewykonanie/nienależyte wykonanie przez Wykonawcę spowoduje odstąpienie od umowy przez Zamawiającego,
2. informacje o tym, czy w razie częściowego wykonania zobowiązania kara będzie pomniejszona,