

Súd: Okresný súd Bardejov  
Spisová značka: 2C/89/2012  
Identifikačné číslo súdneho spisu: 8212203738  
Dátum vydania rozhodnutia: 11. 09. 2012  
Meno a priezvisko sudcu, VSÚ: JUDr. Eliška Wagshalová  
ECLI: ECLI:SK:OSBJ:2012:8212203738.1

## Rozhodnutie

Okresný súd Bardejov samosudkyňou JUDr. Eliškou Wagshalovou, v právnej veci navrhovateľa BL Telecom debt, s.r.o., so sídlom Šoltésovej 14, 811 08 Bratislava, IČO: 45 535 108, zastúpeného advokátskou kanceláriou SOUKENÍK - ŠTRPKA, s.r.o., so sídlom Šoltésovej 14, Bratislava, proti odporcovi R. J., W.. XX.X.XXXX, F. V. XX, F., o zaplatenie 368,33 Eur s príslušenstvom, takto

### r o z h o d n u t i e :

Žalovaný je p o v i n n ý zaplatiť žalobcovi sumu 119 eur s úrokmi z omeškania vo výške:

9,25% ročne zo sumy 50,71€ od 12.5.2009 do zaplatenia,

9% ročne zo sumy 31,32€ od 12.6.2009 do zaplatenia,

9% ročne zo sumy 1,66€ od 12.8.2009 do zaplatenia.

Žalobu v prevyšujúcej časti z a m i e t a .

Žiadny z účastníkov nemá právo na náhradu trov konania.

### o d ô v o d n e n i e :

Žalobca sa žalobou doručenu tunajšiemu súdu dňa 14.5.2012 domáhal proti žalovanému zaplatenia sumy 368,33 € spolu s príslušenstvom a náhrady trov konania. Svoj návrh odôvodnil tým, že jeho právny predchodca so žalovaným uzavrel zmluvu o pripojení, predmetom ktorej bolo poskytovanie elektronickej telekomunikačnej služby. Žalovaný sa zaviazal riadne a včas platiť za ňu poplatky dohodnuté v aktuálnom cenníku. Povinnosťou žalovanej bolo v prípade nedodržania zmluvných povinností voči právnenému predchodcovi žalobcu uhradiť zmluvnú pokutu, ktorej výška bola dohodnutá v Dodatku ku zmluve o pripojení. Účelom dojednaní o zmluvnej pokute oblo naplnenie funkcie zmluvnej pokuty ako paušalizovanej náhrady škody na strane právneho predchodcu žalobcu, ktorá mu vznikla v dôsledku nesplnenia záväzku žalovaného zotrvať počas vymedzenej doby viazanosti v zmluvnom vzťahu s právnym predchodcom žalobcu. Žalovaný je sankciovaný za to, že nesplnil svoju povinnosť riadne a včas uhrádzať cenu za poskytnuté služby, v dôsledku čoho musela byť jeho SIM karta vypojená z prevádzky, došlo k prerušeniu poskytovania služieb poskytovaných prostredníctvom SIM karty, čím by žalovaný prostredníctvom platieb za poskytnuté služby po dobu viazanosti postupne splnil svoj záväzok, ktorému ku zodpovedal protizáväzok právneho predchodcu žalobcu zabezpečiť žalovanému mobilný telefón za zľavnenú cenu.

Súd vykonal dokazovanie a zistil tento skutkový stav:

Právny predchodca žalobcu so žalovaným dňa 30.3.2009 uzavrel Zmluvu o pripojení, neoddeliteľnou súčasťou ktorej boli Všeobecné zmluvné podmienky podniku. Na základe tejto zmluvy sa žalobca zaviazal poskytovať žalovanému verejné elektronické komunikačné služby prostredníctvom verejnej telefónnej siete spoločnosti T-Mobile Slovakia, a.s.. a žalovaný sa zaviazal zaplatiť cenu za poskytnuté služby na základe cenníka, ktorý sa stal neoddeliteľnou súčasťou zmluvy. Žalovanému bola poskytnutá SIM karta s prideleným telefónnym číslom XXXXXXXXXX. Súčasťou Dodatku k Zmluve o pripojení zo dňa 30.3.2009 bola aj aktivácia programu 100Viac s dobou viazanosti 24 mesiacov a predaj mobilného telefónu značky Sony Ericsson S302 za zľavnenú sumu 1€. Žalovaný sa zaviazal riadne a včas platiť cenu služieb podľa zvoleného programu a dodržiavať svoje povinnosti v súlade so zmluvou o pripojení Všeobecnými podmienkami poskytovania verejných elektronických komunikačných služieb prostredníctvom verejnej telefónnej siete spoločnosti T-Mobile Slovensko, a.s. Žalovaný sa v bode 2 zmluvy okrem iného zaviazal riadne a včas plniť všetky povinnosti vyplývajúce zo zmluvy, nedopustiť sa konania, na základe ktorého by vzniklo právnomu predchodcovi žalobcu právo zrušiť zmluvu odstúpením, alebo právo ju vypovedať. V bode č. 3 sa žalovaný zaviazal v prípade porušenia zmluvných povinností z jeho strany /najmä hociktorej povinnosti uvedenej v bode 2 zmluvy, alebo čl. 3, bod 3.6 Všeobecných podmienok alebo v čl. 5, bod 5.2, písm. a/ až c/ Všeobecných podmienok a následného vypojenia SIM karty zo strany podniku uhradiť zmluvnú pokutu v sume 248,95 €, pričom zaplatením akejkoľvek zmluvnej pokuty podľa tohto Dodatku nezaniká právo žalobcu na náhradu škody v plnom rozsahu, ktorá mu vznikla porušením povinností na ktorú je viazaná daná zmluvná pokuta.

Faktúrou č. XXXXXXXXXX, splatnou dňa 11.5.2009 právny predchodca žalobcu žalovanému vyfakturoval 50,71€ za dodané služby.

Faktúrou č. XXXXXXXXXX, splatnou dňa 11.6.2009 právny predchodca žalobcu žalovanému vyfakturoval 31,32 € za dodané služby.

Faktúrou č. XXXXXXXXXX, splatnou dňa 11.7.2009 právny predchodca žalobcu žalovanému vyfakturoval 35,69 € za dodané služby.

Faktúrou č. XXXXXXXXXX, splatnou dňa 11.8.2009 právny predchodca žalobcu žalovanému vyfakturoval 1,66 € za dodané služby.

Faktúrou č. XXXXXXXXXX, splatnou dňa 11.6. 2010 právny predchodca žalobcu žalovanému vyfakturoval zmluvnú pokutu v sume 248,95 €.

Predmetom konania je nárok žalobcu majúci pôvod v zmluve o pripojení a jej dodatku, ktorú uzatvoril jeho právny predchodca so žalovanou ako fyzickou osobou, nepodnikateľom. Zmluva o pripojení nie je upraveným typom zmluvy v Obchodnom ani Občianskom zákonníku, upravená je v osobitnom zákone, a v zákone č. 610/2003 Z. z., o elektronických komunikáciách, svojím charakterom však ide o zmluvu spotrebiteľskú ( § 52 ods.1 Občianskeho zákonníka).

Vykonaným dokazovaním mal súd za preukázané, že právny predchodca žalobcu dňa 30.3.2009 uzatvoril so žalovaným zmluvu o pripojení, ktorej neoddeliteľnou súčasťou sú všeobecné podmienky. V zmysle predmetnej zmluvy právny predchodca žalobcu poskytol žalovanému SIM kartu, ktorá mu umožnila využívať telekomunikačné služby poskytované právnym predchodcom žalobcu. Žalovaný riadne a včas nezaplatil cenu poskytnutých služieb za obdobie od 22.3.2009 do 21.7.2009 v sume 119 eura. Z uvedených dôvodov súd čo sa týka zaplatenia istiny v časti 119 € žalobe vyhovel.

Podľa § 517 ods. 2 Občianskeho zákonníka, ak ide o omeškanie s plnením peňažného dlhu, má veriteľ právo požadovať od dlžníka popri plnení úroky z omeškania, ak nie je podľa tohto zákona povinný platiť poplatok z omeškania; výšku úrokov z omeškania a poplatku z omeškania ustanovuje vykonávací predpis.

Podľa § 3 ods. 1 Nariadenia vlády SR č. 87/1995 Z. z., ktorým sa vykonávajú niektoré ustanovenia Občianskeho zákonníka v znení neskorších predpisov, výška úrokov z omeškania je o 8 percentuálnych bodov vyššia ako základná úroková sadzba Európskej centrálnej banky platná k prvému dňu omeškania s plnením peňažného dlhu.

Podľa § 544 ods. 1 Občianskeho zákonníka, ak strany dojednávajú pre prípad porušenia zmluvnej povinnosti zmluvnú pokutu, je účastník, ktorý túto povinnosť poruší, zaviazaný pokutu zaplatiť, aj keď oprávnenému účastníkovi porušením povinnosti nevznikne škoda.

Podľa § 53a ods. 1 OZ, ak súd určil niektorú zmluvnú podmienku v spotrebiteľskej zmluve, ktorá sa uzatvára vo viacerých prípadoch, a je obvyklé, že spotrebiteľ obsah zmluvy podstatným spôsobom neovplyvňuje alebo vo všeobecných obchodných podmienkach za neplatnú z dôvodu neprijateľnosti takejto podmienky, alebo nepriznal plnenie dodávateľovi z dôvodu takejto podmienky, dodávateľ je povinný zdržať sa používania takejto podmienky alebo podmienky s rovnakým významom v zmluvách so všetkými spotrebiteľmi. Dodávateľ má rovnakú povinnosť aj vtedy, ak mu na základe takejto podmienky súd uložil vydať spotrebiteľovi bezdôvodné obohatenie, nahradiť škodu alebo zaplatiť primerané finančné zadosťučinenie. Rovnakú povinnosť má aj právny nástupca dodávateľa.

Citované zákonné ustanovenie zakazuje dodávateľovi používať zmluvnú podmienku, ktorá bola právoplatne súdom vyhlásená za neprijateľnú. Takáto zmluvná podmienka je neplatná (§ 53 ods. 5 OZ; absolútna neplatnosť). Jej ďalším používaním dodávateľ vytvára protiprávny stav zákonom explicitne zakázaný a priznanie plnenia z takejto zmluvnej podmienky je v priamom rozpore so zákonom. Ak by súd priznal plnenie z neprijateľnej zmluvnej podmienky, išlo by o tolerovanie pokračujúceho protiprávneho stavu zo strany súdu a popieranie vysokého záujmu EÚ a práva EÚ na ochrane práv spotrebiteľa. Súd ako orgán členského štátu EÚ je pri poskytovaní ochrany pred neprijateľnými zmluvnými podmienkami povinný ex offio skúmať, či voči spotrebiteľovi nie je uplatňované plnenie z neprijateľnej zmluvnej podmienky, a to aj z takej, ktorú súd už skôr judikoval (§ 53a OZ).

Krajský súd v Prešove v obdobných právnych veciach, rozsudkom zo dňa 15.3.2012, sp. zn. 16Co/32/2012, rozsudkom zo dňa 23.5.2012, sp. zn. 3Co/26/2012, rozsudkom zo dňa 21.6.2012, sp. zn. 7Co/36/2012 opakovane rozhodol o neprijateľnosti zmluvnej pokuty v dodatkoch k zmluvám o pripojení uplatňovanej v tomto konaní žalobcom. Vzhľadom k uvedeným právoplatným rozsudkom právny predchodca žalobcu s poukazom na § 53a, ods. 1 OZ je povinný zdržať sa používania nekalej podmienky z dôvodu jej neprijateľnosti vo zmluvách so všetkými spotrebiteľmi. Citované právoplatné rozsudky predstavujú pre žalobcu ako právneho nástupcu dodávateľa zákonnú prekážku uplatňovať nárok z neprijateľnej zmluvnej podmienky a zároveň pre súd zákonnú prekážku priznať žalobcovi plnenie z takejto absolútne neplatnej zmluvnej podmienky. Uplatnený nárok na zaplatenie zmluvnej pokuty s príslušenstvom je vzhľadom na vyššie uvedené nedôvodný v celom rozsahu. Preto ho súd zamietol.

O trovách konania súd rozhodol podľa § 142 ods. 2 O.s.p., pretože žalovanému, ktorý mal v konaní prevažujúci úspech žiadne preukázateľné trovy nevznikli.

#### **Poučenie:**

Proti tomuto rozsudku možno podať odvolanie v lehote 15 dní odo dňa doručenia na Okresný súd Bardejov.

V zmysle § 205 ods. 1 O.s.p. v odvolaní sa má popri všeobecných náležitostiach (§ 42 ods. 3) uviesť, proti ktorému rozhodnutiu smeruje, v akom rozsahu sa napáda, v čom sa toto rozhodnutie alebo postup súdu považuje za nesprávny a čoho sa odvolateľ domáha.

Podľa § 205 ods. 2 O.s.p. odvolanie proti rozsudku alebo uzneseniu, ktorým bolo rozhodnuté vo veci samej, možno odôvodniť len tým, že

- a) v konaní došlo k vadám uvedeným v § 221 ods. 1,
- b) konanie má inú vadu, ktorá mohla mať za následok nesprávne rozhodnutie vo veci,
- c) súd prvého stupňa neúplne zistil skutkový stav veci, pretože nevykonal navrhnuté dôkazy, potrebné na zistenie rozhodujúcich skutočností,
- d) súd prvého stupňa dospel na základe vykonaných dôkazov k nesprávnym skutkovým zisteniam,
- e) doteraz zistený skutkový stav neobstojí, pretože sú tu ďalšie skutočnosti alebo iné dôkazy, ktoré doteraz neboli uplatnené (§ 205a),
- f) rozhodnutie súdu prvého stupňa vychádza z nesprávneho právneho posúdenia veci.

Rozsah, v akom sa rozhodnutie napáda a dôvody odvolania môže odvolateľ rozšíriť len do uplynutia lehoty na odvolanie.

Ak povinný dobrovoľne nespĺní, čo mu ukladá vykonateľné rozhodnutie, oprávnený môže podať návrh na vykonanie exekúcie podľa zákona č. 233/1995 Z.z. o súdnych exekútoroch a exekučnej činnosti v znení neskorších predpisov (§ 251 ods. 1 O.s.p.).