

Súd: Okresný súd Komárno  
Spisová značka: 13C/341/2011  
Identifikačné číslo súdneho spisu: 4211204782  
Dátum vydania rozhodnutia: 26. 10. 2012  
Meno a priezvisko sudcu, VSÚ: JUDr Dagmar Aradská  
ECLI: ECLI:SK:OSKN:2012:4211204782.7

## ROZSUDOK V MENE SLOVENSKEJ REPUBLIKY

Okresný súd Komárno samosudkyňou JUDr. Dagmar Aradskou v právnej veci žalobcu: Orange Slovensko, a.s. so sídlom Prievozská 6/A, Bratislava, IČO: 35 697 270, v konaní zastúpený Mgr. Martinom Katriakom, advokátom so sídlom Dr. Vladimíra Clementisa 10, Bratislava proti žalovanému: E. K., nar. X.X.XXXX, naposledy bytom F., N. F. XXXX/XX, t.č. na neznámom mieste, v konaní zastúpený opatrovníčkou R. F., súdnou tajomníčkou Okresného súdu Komárno, o zaplatenie 483,13 eur s príslušenstvom

### rozhodol:

Žalovaný je p o v i n n ý zaplatiť žalobcovi sumu 118,73 eur spolu s 9 % úrokom z omeškania ročne zo sumy 118,73 eur od 11.9.2009 až do zaplatenia, to všetko do 3 dní od právoplatnosti tohto rozsudku.

Súd návrh v časti o zaplatenie zmluvnej pokuty vo výške 364,40 eur spolu s 9 % úrokom z omeškania ročne zo sumy 364,40 eur od 11.9.2009 až do zaplatenia z a m i e t a .

Súd určuje, že zmluvná podmienka uvedená v bode 2.5 Dodatku k Zmluve o pripojení - č. zmluvy: A2160283 z 13.12.2007, ako aj v Dodatku k Zmluve o pripojení - č. zmluvy: A3701572 z 16.4.2008 v znení: „V prípade porušenia niektorej z povinností Účastníka uvedenej v bode 2.3 alebo 2.4 tohto článku (najmä ale nielen nezaplatenie splatnej ceny za Služby, nedodržanie záväzku uvedeného v bode 2.2 tohto článku, jednostranné ukončenie platnosti Zmluvy alebo tohto Dodatku pred uplynutím doby viazanosti, vykonanie úkonu smerujúceho k ukončeniu platnosti tohto Dodatku pred uplynutím doby viazanosti bez ohľadu na skutočnosť, či naozaj dôjde k ukončeniu jeho platnosti) je Účastník povinný uhradiť Podniku zmluvnú pokutu vo výške 10.000,- Sk “ je n e p r i j a t e ľ n á .

Žiadny z účastníkov n e m á právo na náhradu trov konania.

### odôvodnenie:

Žalobca sa návrhom doručeným súdu dňa 18.3.2011 domáhal, aby súd zaviazal žalovaného zaplatiť mu 483,13 eur spolu s 9 % úrokom z omeškania ročne od 11.9.2009 do zaplatenia a náhradu trov konania. Návrh odôvodnil tým, že žalovaný riadne a včas nezaplatil cenu poskytnutých služieb za obdobie od 28.4.2009 do 28.6.2009 vo výške 118,73 eur, a tak porušil svoje zmluvné povinnosti v zmysle Dodatkov k Zmluvám o pripojení č. A 2160283 a č. A3701572, v dôsledku čoho je žalovaný povinný zaplatiť žalobcovi zmluvnú pokutu vo výške 663,88 eur, z ktorej si žalobca uplatnil „zniženú zmluvnú pokutu“ vo výške 364,40 eur. Žalobca ďalej uviedol, že pri uzavretí Dodatku k Zmluve (o pripojení) č. A2160283 a č. A3701572 odpredal žalovanému mobilný telefón za akciovú kúpnu cenu po 0,03 eur.

Z dôvodu, že žalovaný sa zdržiaval v Anglicku, uznesením č.k. 10Ro/132/2011-49 z 4.10.2011 súd zrušil platobný rozkaz z 9.6.2011, ktorým návrhu žalobcu v celom rozsahu vyhovel.

Prostredníctvom Veľvyslanectva SR v Londýne sa súdu podarilo doručiť žalovanému návrh vo veci spolu s prílohami. Žalovaný si ďalšie písomnosti súdu nepreberal a na dovtedajšej adrese v cudzine už podľa oznámenia britskej pošty nebýval. Veľvyslanectvo SR v Londýne súdu taktiež oznámilo, že vo Veľkej Británii neexistuje evidencia pobytu obyvateľstva, preto nemá možnosť zistiť aktuálnu adresu žalovaného. S poukazom na uvedené súd žalovanému na neznámom mieste ustanovil vo veci procesného opatrovníka.

Súd pojednával v neprítomnosti opatrovníka žalovaného na neznámom .

Súd vykonal vo veci dokazovanie oboznámením sa s listinnými dôkazmi nachádzajúcimi sa v spise ako aj oboznámením sa s rozsudkom Krajského súdu v Banskej Bystrici sp. zn. 13Co/89/2012, rozsudkom Krajského súdu v Prešove sp. zn. 7Co/53/2012, sp.zn. 18Co/136/2010, sp. zn. 2Co/137/2010, rozsudkom Okresného súdu Bratislava V sp.zn. 43C/205/2011, rozsudkom Krajského súdu v Nitre sp. zn. 25Co/195/2011, ktoré sú zverejnené na internetovej stránke Ministerstva spravodlivosti Slovenskej republiky ([www.justice.gov.sk](http://www.justice.gov.sk) <<http://www.justice.gov.sk>>) voľne dostupnej verejnosti.

Právny zástupca žalobcu na pojednávaní vo veci uviedol, že žalovaný prestal plniť svoje zmluvné povinnosti v období od 28.4.2009 do 28.6.2009, keď neuhradil faktúry za dodané služby . Žalobca v dôsledku porušenia zmluvných povinností žalovaným vyúčtoval žalovanému zmluvnú pokutu vo výške, na ktorej sa dohodli v Dodatku k zmluve o pripojení. Žalobca si v žalobnom návrhu uplatnil len zmluvnú pokutu vo výške predstavujúcej rozdiel medzi trhovou cenou mobilného telefónu zakúpeného žalovaným a jeho akciovou cenou.

Z predložených listinných dôkazov mal súd za preukázané, že žalobca uzatvoril so žalovaným dňa 13.12.2005 Zmluvu o pripojení č. A2160283, predmetom ktorej bolo telefónne číslo XXXXXXXXXX a pridelená SIM karta ako aj účastnícky program Paušál 299 Sk. Z Dodatku k zmluve o pripojení - č. zmluvy A2160283, ktorý účastníci uzavreli dňa 13.12.2007 vyplýva, že jeho predmetom je dohoda zmluvných strán o predaji koncového telekomunikačného zariadenia (ďalej len „MT“) NOKIA 5200 za kúpnu cenu s DPH 1,- Sk. Podľa bodu 2.5 štandardného formulárového Dodatku k Zmluve o pripojení - č. zmluvy: A2160283, žalovaný v prípade porušenia niektorej z tam uvedených povinností účastníka má povinnosť zaplatiť žalobcovi zmluvnú pokutu vo výške 10.000,- Sk.

Žalobca uzatvoril so žalovaným dňa 16.4.2008 Zmluvu o pripojení č. A3701572, predmetom ktorej bolo telefónne číslo 0915093965 a pridelená SIM karta ako aj účastnícky program Paušál 100 Sk spolu s ďalšími nehlasovými službami špecifikovanými v zmluve a telefón SonyEricsson K530i. Z Dodatku k zmluve o pripojení - č. zmluvy A3701572, ktorý účastníci uzavreli dňa 16.4.2008 vyplýva, že jeho predmetom je dohoda zmluvných strán o predaji koncového telekomunikačného zariadenia (ďalej len „MT“) SonyEricsson K530i za kúpnu cenu s DPH 1,- Sk. Podľa bodu 2.5 štandardného formulárového Dodatku k Zmluve o pripojení - č. zmluvy: A3701572 z 19.4.2008, žalovaný v prípade porušenia niektorej z tam uvedených povinností účastníka má povinnosť zaplatiť žalobcovi zmluvnú pokutu vo výške 10.000,- Sk.

Žalobca žalovanému faktúrou č. 8531787498, ktorá bola splatná do 11.6.2009 fakturoval v súvislosti s číslom tel. stanice 0915093965 mesačné poplatky za zúčtovacie obdobie do 26.5.2009 vo výške 26,82 eur, faktúrou č. 8531292482, ktorá bola splatná do 12.5.2009 fakturoval žalovanému v súvislosti s uvedeným číslom tel. stanice mesačné poplatky a hlasové a nehlasové služby vo výške 27,50 eur a faktúrou č. 8532282440 z 28.6.2009, ktorá bola splatná do 12.7.2009 vyúčtoval žalovanému odpojenie z 17.6.2009 vo výške 3,95 eur. Faktúrou č. 8531787497, ktorá bola splatná do 11.6.2009 žalobca fakturoval žalovanému v súvislosti s číslom tel. stanice 0905941073 mesačné poplatky a hlasové a

nehlasové služby za zúčtovacie obdobie do 26.5.2009 vo výške 25,16 eur, faktúrou č. 85312924481, ktorá bola splatná do 12.5.2009 fakturoval žalovanému v súvislosti s uvedeným číslom tel. stanice mesačné poplatky a hlasové a nehlasové služby vo výške 29,54 eur a faktúrou č. 8532282439 z 28.6.2009, ktorá bola splatná do 12.7.2009 vyúčtoval žalovanému odpojenie z 17.6.2009 a nehlasové služby vo výške 4,43 eur. Okrem toho žalobca faktúrou č. 1005363957, ktorá bola splatná do 11.6.2009 fakturoval žalovanému upomienku z 26.5.2009 vo výške 1,33 eur.

Žalobca v pokuse o pokonávku z 27.8.2009 žalovanému oznamoval, že eviduje voči nemu pohľadávku vo výške 118,73 eur a súčasne žalovanému oznámil, že z dôvodu porušenia zmluvných povinností mu vznikla povinnosť zaplatiť zmluvnú pokutu vo výške 663,88 eur. Žalovaného vyzval, aby do 10.9.2009 zaplatil sumu 782,61 eur. Súčasne žalovanému oznámil odstúpenie od zmluvy o pripojení. Podľa fotokópie doručeny uvedený pokus o pokonávku žalovanému na jeho adresu v Komárne, uvedenú aj v Dodatkoch k zmluve o pripojení, nebol doručený z dôvodu jeho neprevzatia v odbernej lehote.

Podľa § 3 ods. 3 zákona č. 250/2007 Z.z. v znení účinnom do 31.10.2008 Každý spotrebiteľ má právo na ochranu pred neprijateľnými podmienkami v spotrebiteľských zmluvách, ktorými sú zmluvy uzavreté podľa Občianskeho zákonníka alebo Obchodného zákonníka, ako aj všetky iné zmluvy, ktorých charakteristickým znakom je, že sa uzatvárajú vo viacerých prípadoch, a je obvyklé, že spotrebiteľ obsah zmluvy podstatným spôsobom neovplyvňuje; aj na spotrebiteľské zmluvy, ktoré neboli uzavreté podľa Občianskeho zákonníka, sa primerane použijú ustanovenia Občianskeho zákonníka.

Podľa § 52 ods. 1, 2 OZ v znení účinnom do 31.10.2008 (1) Spotrebiteľskou zmluvou je každá zmluva bez ohľadu na právnu formu, ktorú uzatvára dodávateľ so spotrebiteľom. (2) Ustanovenia o spotrebiteľských zmluvách, ako aj všetky iné ustanovenia upravujúce právne vzťahy, ktorých účastníkom je spotrebiteľ, použijú sa vždy, ak je to na prospech zmluvnej strany, ktorá je spotrebiteľom. Odlišné zmluvné dojednania alebo dohody, ktorých obsahom alebo účelom je obchádzanie tohto ustanovenia, sú neplatné.

Podľa § 53 ods. 1-3 OZ v citovanom znení (1) Spotrebiteľské zmluvy nesmú obsahovať ustanovenia, ktoré spôsobujú značnú nerovnováhu v právach a povinnostiach zmluvných strán v neprospech spotrebiteľa (ďalej len "neprijateľná podmienka"). To neplatí, ak ide o predmet plnenia, cenu plnenia alebo ak boli neprijateľné podmienky individuálne dojednané. (2) Za individuálne dojednané zmluvné ustanovenia sa nepovažujú také, s ktorými mal spotrebiteľ možnosť oboznámiť sa pred podpisom zmluvy, ak nemohol ovplyvniť ich obsah. (3) Ak dodávateľ nepreukáže opak, zmluvné ustanovenia dohodnuté medzi dodávateľom a spotrebiteľom sa nepovažujú za individuálne dojednané.

Podľa § 53 ods. 4 písm. k/ OZ v citovanom znení Za neprijateľné podmienky uvedené v spotrebiteľskej zmluve sa považujú najmä ustanovenia, ktoré požadujú od spotrebiteľa, ktorý nesplnil svoj záväzok, aby zaplatil neprimerane vysokú sumu ako sankciu spojenú s nesplnením jeho záväzku.

Podľa § 53 ods. 5 písm. OZ v citovanom znení Neprijateľné podmienky upravené v spotrebiteľských zmluvách sú neplatné.

Podľa § 54 ods. 1, 2 citovaného zákona (1) Zmluvné podmienky upravené spotrebiteľskou zmluvou sa nemôžu odchyliť od tohto zákona v neprospech spotrebiteľa. Spotrebiteľ sa najmä nemôže vopred vzdať svojich práv, ktoré mu tento zákon priznáva, alebo si inak zhoršiť svoje zmluvné postavenie. (2) V pochybnostiach o obsahu spotrebiteľských zmlúv platí výklad, ktorý je pre spotrebiteľa priaznivejší.

Podľa § 544 ods. 1, 2 OZ (1) 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. (2) Zmluvnú pokutu možno dojednať len písomne a v dojednaní musí byť určená výška pokuty alebo určený spôsob jej určenia.

Podľa § 43 ods.1 zákona číslo 610/2003 Z.z. o elektronických komunikáciách, zmluvou o pripojení sa podnik zaväzuje účastníkovi zriadiť potrebný prístup k verejnej telefónnej sieti alebo k inej verejnej sieti a sprístupniť súvisiace služby. Súčasťou zmluvy sú všeobecné podmienky a tarifa.

Podľa § 43 ods.2 zákona číslo 610/2003 Z.z. o elektronických komunikáciách, podstatnými časťami zmluvy o pripojení sú dohodnutý druh verejnej služby, miesto jej poskytovania a cena za službu. Ak nie je v zmluve o pripojení určený čas poskytovania, platí, že sa služba bude poskytovať na neurčitý čas. Cenu za službu možno dojednať aj odkazom na tarifu.

Podľa § 43 ods.3 písm. c) citovaného zákona o elektronických komunikáciách, zmluva o pripojení zaniká odstúpením od zmluvy.

Podľa § 43 ods.5 zák. č. 610/2003 Z.z. o elektronických komunikáciách, podnik môže odstúpiť od zmluvy o pripojení podľa písm. b) ak účastník nezaplatil cenu za poskytnutú službu ani do 45 dní po dni splatnosti, podľa písm. e) ak účastník opakovane porušuje podmienky zmluvy o pripojení.

Podľa § 42 ods.1 písm. a) zák. č. 610/2003 Z.z. o elektronických komunikáciách, podnik má právo na zaplatenie ceny za poskytnutú verejnú službu podľa tarify, ak jej vyúčtovanie doručil účastníkovi najneskôr do troch mesiacov od posledného dňa zúčtovacieho obdobia; to neplatí pri vyúčtovaní predplatených služieb.

Vykonaným dokazovaním mal súd za preukázané, že žalovaný porušil podmienky oboch zmlúv o pripojení uzavretých podľa § 43 zákona č. 610/2003 Z.z. v znení dodatkov z 13.12.2007, resp. 16.4.2008, ktoré s poukazom na predmet činnosti žalobcu sú aj zmluvou spotrebiteľskou podľa § 52 Občianskeho zákonníka v znení účinnom do 31.10.2008 v prípade Zmluvy o pripojení č. A3701572 z 19.4.2008 v znení Dodatku z toho istého dňa, resp. podľa § 3 ods. 3 zákona č. 250/2007 Z.z. v znení účinnom do 31.10.2008 v prípade Zmluvy o pripojení A2160283 v znení Dodatku z 13.12.2007, keď riadne a včas nezaplatil faktúry dodávateľa - žalobcu za mesačné poplatky a poskytnuté hlasové a nehlasové služby v úhrnnej výške 118,73 eur, v dôsledku čoho žalobca žalovaného odpojil dňa 17.6.2009. Súd má za to, že odstúpenie žalobcu od zmlúv o pripojení podľa § 43 ods. 5 zákona č. 610/2003 Z.z. nenadobudlo účinnosť predpokladanú v § 48 ods. 2 OZ, keďže odstúpenie žalobcu od zmlúv o pripojení sa nedostalo do dipozičnej sféry žalovaného, a tak súd na toto odstúpenie neprihliadol. Súd návrh žalobcu v časti poskytnutých a nezaplatených služieb (v úhrnnej výške 118,73 eur) považoval za dôvodný

Z dôvodu porušenia zmlúv o pripojení (nezaplatenia splatnej ceny za verejnú službu v lehote splatnosti) sa žalobca v danom prípade domáhal aj zaplata zmluvnej pokuty vo výške 165,60 eur, resp. vo výške 198,80 eur oproti zmluvnej pokute „dojednanej“ v Dodatku z 13.12.2007, resp. z 16.4.2008 sumami po 331,94 eur (10 000,- Sk). Žalobca sa v pokuse o pokonávku z 27.8.2009 domáhal zaplata zmluvnej pokuty vo výške 663,88 eur (v lehote do 10.9.2009). Súd ako predbežnú otázku predovšetkým skúmal platnosť dojednaní o zmluvnej pokute v spotrebiteľských zmluvách, ktorými obe zmluvy o pripojení v znení ich dodatkov nepochybne sú. Je evidentné, že oba dodatky k zmluve o pripojení, aj dodatok z 13.12.2007 a aj z 16.4.2008, boli vyhotovené dopísaním údajov na štandardnom formulári žalobcu, ktorý v článku 2.5 dodatku k zmluve obsahuje jednostrannú povinnosť žalovaného, ako účastníka, na zaplata zmluvnej pokuty 331,94 eur v prípade porušenia niektorej z jeho viacerých povinností ako účastníka. Teda v prípade, že žalovaný poruší povinnosť po dobu 24 mesiacov odo dňa uzavretia zmluvy zotrvať v zmluvnom vzťahu ako účastník; nepožiadat' o vypojenie; nedopustiť sa takého konania, na základe ktorého by podniku vzniklo právo odstúpiť od zmluvy; mať aktivovaný na SIM karte taký účastnícky program, že nedôjde k porušeniu záväzku, vzniká mu povinnosť zaplatiť zmluvnú pokutu po 10.000,- Sk za každé porušenie povinností z čl. 2.3 Dodatku k Zmluve o pripojení z 13.12.2007, ale aj z 16.4.2008. Zmluvnou pokutou (ďalšou) v rovnakej výške je žalovaný sankcionovaný aj v prípade neplnenia svojich povinností pred dobou viazanosti (čl. 2.4 Dodatku); resp. porušenia povinnosti mať počas doby viazanosti aktivovaný program, pri ktorom je výška mesačného poplatku stanovená najmenej sumou 593,80 Sk (čl. 2.2 oboch Dodatkov). V prípade porušenia len všetkých šiestich konkretizovaných

povinností žalovaného z každej zmluvy o pripojení, mu vzniká povinnosť zaplatiť zmluvnú pokutu vo výške po 6 x 10.000,- Sk = 60.000,- Sk (1.991,64 eur), bez ohľadu na závažnosť porušenia povinností a čas porušenia povinností vo vzťahu k zmluvnej viazanosti žalovaného. Neuniklo pozornosti súdu, že pre prípad porušenia povinností žalobcu ako dodávateľa (poskytovateľa) nie je v dodatkoch k zmluve o pripojení vôbec dojednaný prípadný nárok žalovaného ako spotrebiteľa, na zaplatenie zmluvnej pokuty žalobcom ako dodávateľom. Teda prípadné porušenie povinnosti žalobcu ako dodávateľa, nie je postihnuté povinnosťou žalobcu zaplatiť zmluvnú pokutu v akejkoľvek výške. Podľa názoru súdu, jednostranná povinnosť žalovaného zaplatiť v prípade všetkých jeho konkretizovaných povinností v každej zo zmlúv o pripojení zmluvnú pokutu v úhrnnej výške po 1.991,64 eur, resp. jednotlivito vo výške po 331,94 eur, sama o sebe spôsobuje značnú nerovnováhu vo vzťahoch účastníkov spotrebiteľskej zmluvy.

Žalobca v danom prípade nárok na „zníženú“ zmluvnú pokutu vo výške 364,40 eur (165,60 eur, resp. 198,80 eur) odôvodnil skutkovým tvrdením, že žalovaný je sankcionovaná za to, že nesplnil povinnosť riadne a včas uhradiť cenu poskytnutých služieb vyfakturovaných v období 28.4.2009 - 28.6.2009. Z uvedeného je zrejmé, že žalobca si uplatnil nárok na zmluvnú pokutu vo výške 364,40 eur z dôvodu omeškania žalovaného s úhradou faktúr za poskytnuté plnenia žalobcu, pričom toto omeškanie malo byť súčasne dôvodom na žalobcom preukázané odpojenie žalovaného dňa 17.6.2009, bez zrušenia zmlúv odstúpením. Teda v danom prípade v pokuse o pokonávku z 27.8.2009 vyúčtovaná zmluvná pokuta vo výške 663,88 eur bola sankciou za neuhradenie vyfakturovanej ceny služieb z oboch zmlúv o pripojení v úhrnnej výške 118,73 eur, keď zmluvné pokuty z oboch zmlúv vo výške po 331,94 eur zabezpečovali povinnosť žalovaného aj riadne hradiť faktúry za poskytnuté služby žalobcom.

Primeranosť zmluvnej pokuty je potrebné posudzovať predovšetkým z pohľadu jej účelu, okolností, za ktorých bola dojednaná, výšky zabezpečeného záväzku a vzájomného pomeru výšky hlavného záväzku a zmluvnej pokuty. S poukazom na uvedené súd dospel k záveru, že v danom prípade možná zmluvná pokuta až do výšky po 1 991,64 eur z oboch zmlúv o pripojení spôsobuje hrubú nerovnováhu v právach a povinnostiach v neprospech spotrebiteľa - žalovaného, ako slabšej zmluvnej strany v spotrebiteľskej zmluve. Bez povšimnutia nemožno totižto ponechať skutočnosť, že žalovaného zaťažuje povinnosť zaplatiť zmluvnú pokutu v rovnakej výške po 331,94 eur za každé porušenie jeho viacerých povinností, bez ohľadu na to, kedy v priebehu zmluvnej viazanosti poruší niektorú (hociktorú) zo svojich zmluvných povinností. V danom prípade žalovaný neuhradil faktúry za služby splatné od 12.5.2009 do 12.7.2009, teda v 17. až 19. mesiaci trvania zmluvného vzťahu účastníkov konania v súvislosti s tel. číslom 0905941073, resp. v 13. až v 15. mesiaci trvania zmluvného vzťahu účastníkov konania v súvislosti s tel. číslom 0915093965, za čo mu žalobca vyúčtoval zmluvnú pokutu vo výške 663,88 eur.

Predmetom každej zmluvy o pripojení v znení ich dodatkov, bola kúpa mobilného telefónu žalovaným za účastníkmi zmluvného vzťahu dohodnutú zľavnenú cenu po 1,- Sk s DPH. Z takto formulovaného predmetu zmluvy o pripojení nie je zrejmé zvýhodnenie žalovaného. Podľa názoru súdu sa nejedná o zvýhodnenie (benefit) žalovaného, keď účastníci zmluvy sa dohodli na cene oboch predmetov zmlúv vo výške 1,- Sk, bez ohľadu na pultovú cenu totožného mobilného telefónu v iných zmluvných vzťahoch. Preto v danom prípade zľava z kúpnej ceny nie je plnením žalobcu nad rozsah predmetu zmluvy o pripojení. Správnosti tohto záveru nasvedčuje aj simulovaná situácia, keď v prípade neodstrániteľnej vady žalovaným zakúpeného mobilného telefónu a odstúpenia žalovaného od zmluvy o pripojení, by žalovanému vznikol nárok len na vrátenie sumy 1-Sk za vadný telefón, teda sumy, ktorú plnil on žalobcovi pri zakúpení mobilného telefónu z každého zmluvného vzťahu.

V súlade s § 53 ods. 2 OZ v znení účinnom do 31.12.2007 (Dodatok z 13.12.2007), resp. s § 53 ods. 1 OZ v znení účinnom do 31.10.2008 (Dodatok z 16.4.2008) súdnemu prieskumu nepodliehajú zmluvné podmienky súvisiace s predmetom zmluvy a cenou plnenia. Predmetná vec sa týka práva Európskej únie (smernica Rady 93/13 EHS o nekalých podmienkach v spotrebiteľských zmluvách; ďalej „smernica“). Ustanovenie § 54 ods. 1 OZ je pomerne náročné na dodávateľov a významne chráni spotrebiteľov. Spotrebiteľ v spotrebiteľských zmluvách o pripojení, s výnimkou programu a podpisu zmluvy, takmer žiadnym spôsobom neparticipuje na koncipovaní zmluvy. Preto je zakotvená v ustanovení § 54 OZ pomerne silná ochrana spotrebiteľov, ktorú spotrebiteľom, kontrolou zmluvných podmienok, poskytujú

štát prostredníctvom súdov. Faktická nerovnosť medzi dodávateľom a spotrebiteľom pri vzájomnej kontraktácii spotrebiteľských zmlúv v neprospech spotrebiteľa je zjavná a viaceré rozhodnutia Súdneho dvora EÚ na to poukazujú (napr. rozsudok C-168/05 Mostaza Claro, bod 25, 26, 27). Súdny sú zo zákona povinné podrobiť súdnej kontrole zmluvné podmienky s cieľom vylúčiť zo života bežných spotrebiteľov nepríjemné podmienky, ktoré zhoršujú kvalitu života, čo bolo nakoniec aj cieľom čl. 6 citovanej smernice 93/13/EHS „postarať sa, aby spotrebiteľov neprijateľné klauzuly v zmluvách nezaväzovali“.

Vysoký počet súdnych sporov žalobcu so spotrebiteľmi indikuje potrebu podrobnej súdnej kontroly zmluvných podmienok a postupu žalobcu, a to v súlade s čl. 169 Zmluvy o fungovaní Európskej únie (starostlivosť o hospodárske záujmy spotrebiteľov), čl. 38 Charty základných práv EÚ (Politiky štátov zabezpečia vysoký stupeň ochrany spotrebiteľov) a neprehliadnuteľnej judikatúry Súdneho dvora EÚ, najmä so zreteľom na povinnosť súdu ex officio zakročiť proti neprijateľným zmluvným podmienkam (C-240-244/98 Oceáno Grupo, C-473/00 Cofidis, C76/10 POHOTOVOSTĚ/Korčkovská a iné). Podľa ustálenej unijnej judikatúry, systém ochrany zavedený smernicou vychádza z myšlienky, že spotrebiteľ sa v porovnaní s predajcom alebo dodávateľom nachádza v znevýhodnenom postavení, pokiaľ ide o vyjednávaciu silu, ako aj o úroveň informovanosti, a táto situácia ho vedie k prístúpeniu na podmienky pripravené vopred predajcom bez toho, aby mohol ovplyvniť ich obsah (rozsudky Súdneho dvora EÚ zo dňa 27. 6. 2000, Oceáno Grupo Editorial a Salvat Editores, C-240/98 až C-244/98, ako aj z 26. 10. 2006 Mostaza Claro, C-168/05, tiež čl. 37 uznesenia Súdneho dvora vo veci C76/10 POHOTOVOSTĚ/Korčkovská). Žalobca ani netvrdil a ani nepreukázal, že by zmluvná podmienka o povinnosti žalovaného ako účastníka zaplatiť zmluvnú pokutu vo výške po 331,94 eur za každé porušenie určených zmluvných povinností z každej zmluvy o pripojení bola v danom prípade individuálne dojednaná so žalovaným.

S poukazom na uvedené, z dôvodu nemožnosti žalovaného ovplyvniť text pre žalovaného spotrebiteľa nevýhodných zmluvných dojednaní o zmluvnej pokute v žalobcom vopred formulovanom tlačive Dodatku k zmluve o pripojení, súd zmluvné dojednania o povinnosti spotrebiteľa - žalovaného, ako účastníka zmluvy o pripojení - zaplatiť zmluvnú pokutu považuje za neprijateľnú zmluvnú podmienku podľa § 53 ods. 1 OZ v znení účinnom do 31.12.2007 v prípade zmluvy o pripojení v znení dodatku z 13.12.2007 ako aj podľa § 53 ods. 4 písm. k/ OZ v prípade zmluvy o pripojení v znení dodatku z 16.4.2008, keď žalobca požaduje od spotrebiteľa, ktorý je v omeškaním so splnením svojho záväzku vo výške 118,73 eur, aby zaplatil nepríjemne vysokú sumu (663,88 eur) ako sankciu spojenú s oneskoreným plnením jeho záväzkov z oboch zmlúv o pripojení, pričom žalobca je podľa zmluvných dojednaní oprávnený uplatniť si v každom zmluvnom vzťahu so žalovaným rovnakú zmluvnú pokutu (minimálne ešte päť krát) po 331,94 eur aj v prípade iných porušení povinností žalovaného. Takéto zmluvné dojednanie oprávňujúce žalobcu uplatniť si v každom zmluvnom vzťahu so žalovaným zmluvnú pokutu minimálne 6 x po 331,94 eur, je vo vzťahu k spotrebiteľovi, zabezpečenej povinnosti a charakteru poskytovanej služby nepríjemne vysoká a voči spotrebiteľovi likvidačná, keď za poskytnuté a odobraté služby musí spotrebiteľ vždy zaplatiť, čomu nasvedčuje aj vyhovujúca časť výroku tohto rozsudku a za zakúpené mobilné telefóny spotrebiteľ už zaplatil dohodnutú kúpnu cenu, a to bez ohľadu na cenu mobilného telefónu v iných obchodných prípadoch.

Tento výklad obsahu zmlúv o pripojení je s poukazom na § 54 ods. 1, 2 OZ pre spotrebiteľa aj priaznivejší, keďže spotrebiteľ sa nemôže vopred vzdať svojich práv, ktoré mu tento zákon priznáva alebo si inak zhoršiť svoje zmluvné postavenie (obdobne aj uznesenie Najvyššieho súdu SR sp. zn. 5M Cdo 20/2009 z 25.1.2011). V danom prípade súd má za to, že povinnosť žalovaného zaplatiť zmluvnú pokutu bez jeho rovnocenného oprávnenia, ktorým by bola táto jeho povinnosť vyvážená, je zhoršením zmluvného postavenia žalovaného. Tento výklad sankčnej zmluvnej podmienky je aj eurokomformný, keď súdom poskytnutá ochrana spotrebiteľa je súladná s unijnou - komunitárnou judikatúrou. Konajúci súd o nepriamom výklade unijného práva pochybnosti nemal, a tak predbežnú otázku Súdnemu dvoru EÚ nepredložil.

Neprijateľná zmluvná podmienka je s poukazom na § 53 ods. 4 OZ v znení účinnom do 31.12.2007, v prípade zmluvy súvisiacej s tf. číslom 090594107, a na § 53 ods 5 OZ v znení účinnom od 1.1.2008, v prípade zmluvy súvisiacej s tf. číslom XXXXXXXXXXXX (.absolútne) neplatnou ako celok, preto je vylúčené prípadné moderovanie zmluvnej pokuty podľa ustanovenia § 545a OZ, ktoré nadobudlo účinnosť od 1.1.2008. Aj Súdny dvor ES v rozsudku zo 14. júna 2012 vo veci C-618/10 Banco Espanol de Crédito

SA proti Joaquín Calderón Camino konštatoval, že Vnútroštátny súd nemôže zmeniť obsah nekalej podmienky uvedenej v zmluve uzatvorenej medzi predajcom alebo dodávateľom a spotrebiteľom. Z uvedeného dôvodu (neprijateľná zmluvná podmienka) súd návrh žalobcu na zaplatenie „zniženej“ zmluvnej pokuty vo výške 364,40 eur zamietol, bez akéhokoľvek uvažovania o jej prípadnom znížení moderáciou.

Obsahovo rovnaká zmluvná podmienka v obdobných spotrebiteľských zmluvách o pripojení žalobcu už bola predmetom súdnej kontroly a súdy ju (právoplatne) považovali za neprijateľnú zmluvnú podmienku, napr. rozsudok Okresného súdu Komárno sp. zn. 13C/10/2011 z 3.2.2012, rozsudok Krajského súdu v Banskej Bystrici sp. zn. 13Co/89/2012 z 31.7.2012, rozsudok Krajského súdu v Prešove sp. zn. 2Co/137/2010 z 29.6.2011 a sp.zn. 6Co/113/2010 z 20.9.2011, sp. zn. 18Co/136/2010 z 9.5.2011, rozsudok Okresného súdu Bratislava V sp.zn. 43C/205/2011 z 13.6.2012, rozsudok Krajského súdu v Nitre sp. zn. 25Co/195/2011, sp. zn. 9Co/291/2011, sp. zn. 9Co/174/2011, sp. zn. 9Co/12/2011, sp. zn. 7Co/104/2011, ktoré rozsudky sú prístupné aj verejnosti na stránkach Ministerstva spravodlivosti SR [www.justice.gov.sk](http://www.justice.gov.sk) <<http://www.justice.gov.sk>>. Žalobca po oboznámení s niektorými z nich uviedol, že tieto rozsudky majú len informačný charakter.

S poukazom na § 53a ods. 1 OZ a citované právoplatné rozsudky je žalobca povinný zdržať sa používania takejto podmienky v zmluvách so všetkými spotrebiteľmi.

Podľa názoru Ústavného súdu Slovenskej republiky vyjadreného v uznesení z 22. 11. 2011, č. k. IV. ÚS 499/2011-25 Obsahom princípu právneho štátu je vytvorenie právnej istoty, že na určitú právne relevantnú otázku sa pri opakovaní v rovnakých podmienkach dáva rovnaká odpoveď (napr. I. ÚS 87/93, PL. ÚS 16/95 a II. ÚS 80/99, III. ÚS 356/06). Rešpektovanie princípu právnej istoty musí byť prítomné v každom rozhodnutí orgánov verejnej moci, a to tak v oblasti normotvornej, ako aj v oblasti aplikácie práva, keďže práve na ňom sa hlavne a predovšetkým zakladá dôvera občanov, ako aj iných fyzických osôb a právnických osôb k orgánom verejnej moci (IV. ÚS 92/09). Diametrálne odlišná rozhodovacia činnosť všeobecného súdu o tej istej právnej otázke za rovnakej alebo analogickej skutkovej situácie, pokiaľ ju nemožno objektívne a rozumne odôvodniť, je ústavne neudržateľná (IV. ÚS 209/2010, m. m. PL. ÚS 21/00, PL. ÚS 6/04, III. ÚS 328/05). Aj keď právne závery všeobecných súdov obsiahnuté v ich rozhodnutiach nemajú v právnom poriadku Slovenskej republiky charakter precedensu, ktorý by ostatných sudcov rozhodujúcich v obdobných veciach zaväzoval rozhodnúť identicky, napriek tomu protichodné právne závery vyslovené v analogických prípadoch neprispievajú k naplneniu hlavného účelu princípu právnej istoty ani k dôvere v spravodlivé súdne konanie (obdobne napr. IV. ÚS 49/06, III. ÚS 300/06). Aj ESLP v rozsudku Beian proti Rumunsku konštatoval, že je v rozpore s princípom právnej istoty, ak súd v obdobných veciach rozhodne odlišne. Napokon, povinnosť súdu rozhodovať v obdobných veciach rovnako a v prípade odklonu od judikatúry povinnosť uviesť dostatočné a presvedčivé dôvody pre tento odklon, jednoznačne vyplýva aj z požiadaviek právnej teórie. Pravidlo, že kto sa chce odchyliť od súdneho precedensu alebo ustálenej judikatúry, musí pre odklon uviesť dostatočný dôvod (a teda nesie bremeno argumentácie) je považované za jedno zo základných pravidiel racionálnej právnej argumentácie (Napr. ALEXY, R.: A Theory of Legal Argumentation. A Theory of Rational Discourse as Theory of Legal Justification. Oxford: Clarendon Press, 1989, s. 277 - 278)<sup>4</sup>. (cit. Wilfling; [www.otvorené.právo.sk](http://www.otvorené.právo.sk)).

Ak nie sú splnené podmienky pre zaviazanie žalovaného na plnenie žalované titulom zmluvnej pokuty, nemožno dosiahnuť plnenie sumy 364,40 eur na rovnakom skutkovom základe a na základe tých istých skutočností z iného, ako uplatneného právneho dôvodu (zmluvná pokuta), keďže žalobca v danom prípade nenavrhol zmenu petitu na základe iných skutkových okolností. Žalobca v dôsledku dohody zmluvných strán o kúpnej cene predmetu zmluvy nepreukázal bezdôvodné obohatenie žalovaného a nepreukázal ani vznik škody vo výške sumy uplatnenej zmluvnej pokuty (364,40 eur). Tvrdenie o vzniku škody v dôsledku nevyužívania služieb žalobcu po dobu 24 mesiacov je nenáležitité, keďže žalobca po odpojení žalovaného žiadne služby žalovanému už neposkytoval. Doba viazanosti žalovaného podľa zmluvných dojednaní navyše nijako nesúvisí s kúpnu cenou mobilných telefónov zakúpených žalovaným.

Súd v súlade s § 153 ods. 3 O.s.p. vo výroku rozsudku určil, ktorú zmluvnú podmienku považuje za neprijateľnú, pričom takéto určenie je v danom prípade dôvodné aj podľa § 153 ods. 4 O.s.p..

Pretože žalovaný svoj dlh (titulom mesačných poplatkov, hlasových a nehlasových služieb, upomienky a odpojenia) riadne a včas neuhradil, dostal sa do omeškania s jeho plnením. Žalobca sa domáhal zviazanie žalovaného na zaplatenie 9 % úroku z omeškania ročne zo žalovanej sumy odo dňa nasledujúceho po uplynutí lehoty splatnosti určenej v pokuse o pokonávku, teda od 11.9.2009. Súd uplatnený nárok žalobcu na úrok z omeškania z prisúdenej sumy považoval, s poukazom na § 517 ods. 1, 2 OZ a § 3 vládneho nariadenia č. 87/1995 Z.z. za dôvodný, keďže k 11.9.2009 bola úroková sadzba ECB 1%, pričom žalobcovi vznikol nárok na úrok z omeškania o 8 percentuálnych bodov vyšší, avšak len z prisúdenej sumy istiny. Súd preto návrh na úrok z omeškania v prevyšujúcej časti zamietol.

Rozhodnutie o náhrade trov konania sa zakladá na ustanovení § 142 ods. 1 O.s.p., v danom prípade bol úspešným účastníkom žalovaný, ktorý postupom podľa § 151 ods. 1 O.s.p. nenavrhol rozhodnúť o trovách konania. Žalovanému v konaní ani žiadne trovy nevznikli, a tak mu súd nepriznal ich náhradu.

### **Poučenie:**

Proti tomuto rozsudku možno podať odvolanie do 15 dní odo dňa jeho doručenia cestou tunajšieho súdu - Okresný súd Komárno, Pohraničná č. 6, Komárno - na Krajský súd v Nitre.

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 odvolateľ domáha.

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.

Ak povinný dobrovoľne nesplní čo mu ukladá vykonateľné rozhodnutie, môže oprávnený podať návrh na vykonanie exekúcie podľa osobitného právneho predpisu.