

Súd: Okresný súd Dunajská Streda  
Spisová značka: 11C/144/2012  
Identifikačné číslo súdneho spisu: 2212211184  
Dátum vydania rozhodnutia: 30. 11. 2012  
Meno a priezvisko sudcu, VSÚ: JUDr. Marie Mészárosová  
ECLI: ECLI:SK:OSDS:2012:2212211184.2

## ROZSUDOK V MENE SLOVENSKEJ REPUBLIKY

Okresný súd Dunajská Streda v konaní pred sudkyňou JUDr. Mariou Mészárosovou v právnej veci navrhovateľa: Orange Slovensko, a. s., IČO: 35 697 270, Metodova 8, Bratislava proti odporcovi: T. F., Q.. XX.XX.XXXX, H. XXX, H. R. D. Y. o zaplatenie 459,14 eur s príslušenstvom takto

### rozhodol:

Odporca je p o v i n n ý zaplatiť navrhovateľovi sumu 217,25 eur s úrokom z omeškania vo výške 8,5 % ročne z dlžnej sumy od 19.06.2008 do zaplatenia a náhradu trov konania za zaplatený súdny poplatok za návrh vo výške 16,50 eur, všetko do troch dní od právoplatnosti rozsudku.

Vo zvyšku návrh z a m i e t a .

### odôvodnenie:

Navrhovateľ sa návrhom zo dňa 09.07.2012 domáhal na tunajšom súde o zaplatenie žalovanej sumy s prísl. odporcom, keď tvrdil, že odporca porušil zmluvne dojednané podmienky a preto je povinný zaplatiť navrhovateľovi za toto porušenie zmluvnú pokutu za účastnícky program 165,97 eur, náhrady škody, do výšky rozdielu akciovej ceny a predajnej cenníkovej ceny za mobilný telefón, t. j. 182,20 eur. Okrem toho požadoval aj zaplatenie dlhu za služby, ktoré odporcovi poskytol a ktorý za ne podľa zmluvy dohodnutú cenu nezaplatil vo výške 110,97 eur. Zároveň si uplatnil aj úroky z omeškania. Okrem toho si uplatnil aj náhradu trov konania.

Vo veci bolo vykonané dokazovanie oboznámením sa s obsahom listín predložených navrhovateľom a to zmlúv o pripojení (č.l. 7 a 93), dodatkov ku zmluvám (č.l. 9 a 45), prílohy (č.l. 12), faktúr (č.l. 19, 20, 21), všeobecných obchodných podmienok (č.l. 23), cenníka mobilných telefónov (č.l. 8), pokus o zmier zo dňa 04.06.2008 (č.l. 17) a na základe takto vykonaného dokazovania bol ustálený nasledovný skutkový stav veci :

Z pripojených zmlúv o pripojení a dodatkov vyplýva, že navrhovateľ a odporca dňa 20.02.2007 uzavreli písomnú zmluvu o pripojení s dodatkom. Okrem toho mu poskytl mobilný telefón Y. Y.-P. za 0,03 eur. Výška zľavy predstavovala 182,20 eur. Dňa 15.10.2007 uzavreli ďalšiu zmluvu o pripojení s dodatkom, predmetom je účastnícky program „Paušál 0 Sk“. Na č.l. 23 sa nachádzajú Všeobecné podmienky poskytovania elektronických komunikačných dátových služieb. Na č.l. 19 až 21 sa nachádzajú faktúry za

služby, ktoré navrhovateľ odporcovi poskytol a on ich využíval v sume spolu neuhradených 110,97 eur a tiež na čl. 17 pokus o zmier, ktorým navrhovateľ vyzval odporcu zaplatiť aj zmluvnú pokutu v sume 15.000 Sk (497,91 eur).

Podľa ust. § 4 ods. 8/ zák. o elektronických komunikáciách v znení účinnom v čase uzavretia zmluvy podnik na účely tohto zákona je každá osoba, ktorá je oprávnená poskytovať sieť, službu alebo sieť a službu v oblasti elektronických komunikácií bez ohľadu na právnu formu a spôsob financovania. Poskytovanie siete, služby, alebo siete a služby v oblasti elektronických komunikácií je podnikaním podľa osobitného predpisu. 1b)

Podľa ust. § 5 ods. 6/zák. o elektronických komunikáciách v znení účinnom v čase uzavretia zmluvy koncový užívateľ je osoba, ktorá používa alebo požaduje verejne dostupnú službu a túto službu ďalej neposkytuje a ani prostredníctvom nej neposkytuje ďalšie služby. Koncový užívateľ je spotrebiteľ 4) a v prípade rozhlasových a televíznych programových služieb aj poslucháč a divák.

Podľa ust. § 5 ods. 7/ zák. o elektronických komunikáciách v znení účinnom v čase uzavretia zmluvy účastník je ten koncový užívateľ, ktorý uzavrel s podnikom poskytujúcim verejné služby zmluvu o pripojení.

Podľa ust. § 43 ods. 1/ / zák. o elektronických komunikáciách v znení účinnom v čase uzavretia zmluvy 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 ust. § 879I Obč. zák. v znení účinnom od 01.03.2010 ustanoveniami tohto zákona sa spravujú právne vzťahy vzniknuté do 28.02.2010, vznik týchto právnych vzťahov, ako aj nároky z nich uplatnené pred 1. marcom 2010 sa posudzujú podľa doterajších predpisov.

Podľa ust. § 52 ods. 1/ Obč. zák. v znení účinnom od 01.03.2010 spotrebiteľskou zmluvou je každá zmluva bez ohľadu na právnu formu, ktorú uzatvára dodávateľ so spotrebiteľom.

Podľa ust. § 52 ods. 2/ Obč. zák. v znení účinnom od 01.03.2010 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 ust. § 52 ods. 3/ Obč. zák. v znení účinnom od 01.03.2010 dodávateľ je osoba, ktorá pri uzatváraní a plnení spotrebiteľskej zmluvy koná v rámci predmetu svojej obchodnej alebo inej podnikateľskej činnosti.

Podľa ust. § 52 ods. 4/ Obč. zák. v znení účinnom od 01.03.2010 spotrebiteľ je osoba, ktorá pri uzatváraní a plnení spotrebiteľskej zmluvy nekoná v rámci predmetu svojej obchodnej činnosti alebo inej podnikateľskej činnosti.

Podľa ust. § 53a Obč. zák. v znení účinnom od 01.03.2010 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 zadostučinenie. Rovnakú povinnosť má aj právny nástupca dodávateľa. Ak sa rozhodnutie súdu podľa odseku 1 týka len časti zmluvnej podmienky, dodávateľ je povinný splniť povinnosť uvedenú v odseku 1 v rozsahu tejto časti.

Podľa ust. § 420 ods. 1/ Obč. zák. v znení účinnom od 01.03.2010 každý zodpovedá za škodu, ktorú spôsobil porušením právnej povinnosti.

Podľa ust. 442 ods. 1/ Obč. zák. v znení účinnom od 01.03.2010 uhrádza sa skutočná škoda a to, čo poškodenému ušlo.

Podľa ust. § 517 ods. 1 veta prvá / Obč. zák. v znení účinnom od 01.03.2010 dlžník, ktorý svoj dlh riadne a včas nesplní, je v omeškaní.

Podľa ust. § 517 ods. 2/ Obč. zák. v znení účinnom od 01.03.2010 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 ust. § 3 ods. 1/ nar. vlády SR č. 586/2008 Z.z. výška úrokov z omeškania je o 8 percentuálnych bodov vyššia ako je základná úroková sadzba Európskej centrálnej banky platná k prvému dňu omeškania s plnením peňažného dlhu.

Podľa ust. § 1 ods. 3 / zák. o ochrane spotrebiteľa v znení účinnom v čase uzavretia zmluvy tento zákon sa vzťahuje na predaj výrobkov a poskytovanie služieb v prípadoch, keď k plneniu dochádza na území SR.

Podľa ust. § 2 ods. 1 písm. a/ zák. o ochrane spotrebiteľa v znení účinnom v čase uzavretia zmluvy na účely tohto zákona sa rozumie : spotrebiteľom fyzická osoba, ktorá nakupuje výrobky alebo používa služby pre priamu osobnú spotrebu fyzických osôb, najmä pre seba a pre príslušníkov svojej domácnosti.

Podľa ust. § 2ods. 1 písm. b/ zák. o ochrane spotrebiteľa v znení účinnom v čase uzavretia zmluvy na účely tohto zákona sa rozumie : predávajúcim podnikateľ, ktorý spotrebiteľovi predáva výrobky alebo poskytuje služby.

Podľa ust. § 2 ods. 1 písm. g/ zák. o ochrane spotrebiteľa v znení účinnom v čase uzavretia zmluvy na účely tohto zákona sa rozumie : službou akákoľvek činnosť, ktorá je určená na ponuku spotrebiteľovi s výnimkou činností podľa osobitných predpisov.

Podľa ust. § 6 ods. 3/ zák. o ochrane spotrebiteľa v znení účinnom v čase uzavretia zmluvy predávajúci nesmie konať v rozpore s dobrými mravmi. Konaním v rozpore s dobrými mravmi sa na účely tohto zákona rozumie najmä konanie, a/ ktoré je v rozpore so vžitými tradíciami a ktoré vykazuje zjavné znaky diskriminácie alebo vybočenia z pravidiel morálky uznávanej pri predaji výrobku a poskytovaní služby, b/ môže privodiť ujmu spotrebiteľovi pri nedodržaní dobromyseľnosti, čestnosti, zvyklosti a praxe, využíva omyl, lešť, vyhrážku, výraznú nerovnosť zmluvných strán a porušovanie zmluvnej slobody.

Podľa ust. § 23a ods. 1/ zák. o ochrane spotrebiteľa v znení účinnom v čase uzavretia zmluvy typovou zmluvou sa podľa tohto zákona rozumie zmluva, ktorá sa má uzavrieť vo viacerých prípadoch, ak je obvyklé, že spotrebiteľ obsah zmluvy podstatným spôsobom neovplyvňuje.

Navrhovateľ bol dodávateľom, lebo svoje služby poskytoval v rozsahu svojej činnosti, ktorú mal zapísanú v obchodnom registri, čo je skutočnosť všeobecne známa a vyplýva aj z údajov v obchodnom registri, ktorý je verejne dostupný.

Odporca v zmluvnom vzťahu vystupoval ako fyzická osoba občan, ktorý nekoná pre účely zamestnania, podnikateľskej alebo inej obchodnej činnosti, preto ide o spotrebiteľa. Vzhľadom na postavenie oboch účastníkov zmluvného vzťahu zo zmluvy a dodatku k nej je zrejmé aj s poukazom na ust. § 1/ a 2/ zák. o ochrane spotrebiteľa a ust. § 52 ods. 1/ Obč. zák., že ide o vzťah spotrebiteľský, zo spotrebiteľskej zmluvy. Preto sa na daný právny vzťah musia aplikovať zákonné ustanovenia na ochranu spotrebiteľa, vrátane zák. ust. Obč. zák., ale týchto v znení účinnom od 01.03.2010, pretože navrhovateľ si uplatnil svoj nárok 05.08.2010, teda v čase účinnosti Obč. zák. v znení účinnom od 01.03.2010.

Navrhovateľ podal návrh na zaplatenie 459,14 eur. Z toho suma 110,97 eur predstavuje cenu za využité služby, pričom s ich úhradou je v omeškaní lebo ich neuhradil do dátumu ich splatnosti. Suma 182,20 eur predstavuje náhradu škody. Navrhovateľ tvrdí, že odporcovi poskytol cenovú výhodu za splnenia podmienok v zmluve dojednaných na poskytnutý mobilný telefón, vo forme zľavy z jeho ceny v sume 182,20 eur. Pokiaľ sa týka sumy 182,20 eur v tejto časti je návrh navrhovateľa dôvodný, lebo je preukázané, že za dohodnuté a poskytnuté služby odporca nezaplatil dohodnutú cenu. Zo sumy 182,20 eur je síce návrh dôvodný, odporca totiž nezaplatil riadne a včas vyúčtované služby, avšak treba prihliadnuť na reálnu dĺžku poskytovania týchto služieb, tzn. doba viazanosti: 24 mesiacov, aktivácia SIM karty: 21.05.2007 (čl. 8 spisu), odpojenie: 19.03.2008 (čl. 21 spisu), využitie služieb: 10 mesiacov, predajná cena MT: 182,2346 eur, zaplatených 0,03 eur, rozdiel: 182,20 eur (= škoda uplatnená v tomto konaní). Nedodržaných 14 mesiacov viazanosti. 182,20 eur : 24 mesiacov = 7,59 eur/1 mesiac. 14 mesiacov x 7,59 eur = 106,28 eur, čo je skutočná škoda. Suma 165,97 eur predstavuje zmluvnú pokutu za porušenie povinností vyplývajúcich zo zmluvy o pripojení s dodatkom zo dňa 15.10.2007, v zmysle bodu 8 dodatku (čl. 15 spisu), ktorú je účastník povinný zaplatiť bez ohľadu na dĺžku doby, ktorá mu ešte zostávala do uplynutia doby viazanosti (to je 12 mesiacov - bod 7).

Súd udáva, že tu platí obdobný právny stav konštatovaný v rozsudku KS Prešov sp. zn. 6Co/91/2011 poukazujúc na § 53a OZ o neprijateľnej zmluvnej podmienke a o povinnosti dodávateľa služby (navrhovateľa) zdržať sa používania neprijateľnej zmluvnej podmienky.

V tomto prípade 12-mesačná doba viazanosti začala plynúť odo dňa 15.10.2007 (dátum uzavretia zmluvy s dodatkom) do dňa odpojenia 19.03.2008 (čl. 21 spisu), teda odporca dodržal z 12 mesiacov viazanosť 5 mesiacov, nedodržal 7 mesiacov. Navrhovateľ však zmluvnú pokutu paušalizoval a dĺžku poskytovania služieb (a využívania zvýhodnených cien spotrebiteľom) nezohľadnil.

Keďže odporca nedodržal záväzok v zmluve dojednaný, navrhovateľovi vznikol nárok na náhradu poskytnutej zľavy z hodnoty mobilného telefónu (tzv. akciová cena) s prihliadnutím na dĺžku porušovania spotrebiteľského vzťahu (doba viazanosti) v rozsahu 14 mesiacov. Preto je v tejto časti ako náhrada škody dôvodná suma 106,28 eur. Pokiaľ sa týka tvrdenia navrhovateľa o zmluvnej pokute 165,97 eur, v tomto smere jeho odôvodnenie nepovažoval za správne. Súd navrhovateľovi vytýkal, že jej výška nie je odstupňovaná podľa dátumu kedy k porušeniu došlo a teda ako dlho zmluvný záväzok trval. Preto takéto paušálne dojednanie o zmluvnej pokute považoval za neplatné. S dôvodnou sumou sa odporca odo dňa nasledujúceho po uplynutí lehoty na dodatočné plnenie dostal s plnením do omeškania, a preto je z dôvodnej sumy povinný zaplatiť aj požadované úroky z omeškania, ktoré si navrhovateľ uplatnil v správnej výške, a na ktoré má nárok.

O náhrade trov konania bolo rozhodnuté podľa ust. § 142 ods. 3 O. s. p. pretože navrhovateľ mal v konaní úspech v rozsahu 47 %. Zo zaplateného súdneho poplatku za návrh 27,50 eur je to 13 eur. keďže minimálny súdny poplatok je 16,50 eur, priznal mu súd náhradu trov konania v tejto výške.

#### **Poučenie:**

Proti tomuto rozsudku možno podať odvolanie do 15 dní odo dňa jeho doručenia cestou tunajšieho súdu na Krajský súd v Trnave ( § 204 ods. 1 / O.s.p. ).

Pokiaľ zákon pre podanie určitého druhu nevyžaduje ďalšie náležitosti, musí byť z podania zjavné, ktorému súdu je určené, kto ho robí, ktorej veci sa týka a čo sleduje a musí byť podpísané a datované. Podanie treba predložiť s potrebným počtom rovnopisov a s prílohami tak, aby jeden rovnopis zostal na súde a aby každý účastník dostal jeden rovnopis, ak je to potrebné. Ak účastník nepredloží potrebný počet rovnopisov a príloh, súd vyhotoví kópie na jeho trovy ( § 42 ods. 3 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 ( § 205 ods. 1/ 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 rozhodovanie vo veci samej,

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)

sp. zn.: 11C/144/2012

- 6 -

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 podanie odvolania ( § 205 ods. 3/ O.s.p. ).

Ak povinný dobrovoľne neplní, čo mu ukladá toto vykonateľné uznesenie, oprávnený môže podať návrh na vykonanie exekúcie podľa osobitného predpisu

( § 251 ods. 1/ O.s.p.), ak ide o rozhodnutie o výchove maloletých detí, návrh na súdny výkon rozhodnutia.

Ak povinný dobrovoľne nesplní, čo mu ukladá vykonateľné rozhodnutie, pri ktorom vznikla poplatková povinnosť zaplatiť súdne poplatky, trovy trestného konania, pokuty, svedočné, znalečné a iné náklady súdneho konania, vedie sa výkon rozhodnutia z úradnej moci ( § 251 ods. 2/ O.s.p. ).