

Súd: Okresný súd Prešov
Spisová značka: 8C/128/2012
Identifikačné číslo súdneho spisu: 8112218201
Dátum vydania rozhodnutia: 05. 02. 2013
Meno a priezvisko sudcu, VSÚ: JUDr. Viera Kandriková
ECLI: ECLI:SK:OSPO:2013:8112218201.5

ROZSUDOK V MENE SLOVENSKEJ REPUBLIKY

Okresný súd Prešov sudkyňou JUDr. Vierou Kandrikovou v právnej veci žalobcu Orange Slovensko, a.s. so sídlom v Bratislave, Metodova 8, IČO: 35 697 270 proti žalovanému C. Š., U.. XX.XX.XXXX, R. M. XXX, F.. Č.. M. XXX, o zaplatenie 560,03 Eur s príslušenstvom, takto

rozhodol:

žalovaný je **p o v i n n ý** zaplatiť žalobcovi sumu 420,03 Eur spolu s úrokom z omeškania vo výške 9 % ročne od 09.07.2010 do zaplatenia, to všetko do 3 dní odo dňa právoplatnosti tohto rozsudku,

v prevyšujúcej časti žalobu **z a m i e t a**,

žalovaný je **p o v i n n ý** nahradiť žalobcovi trovy konania vo výške 16,75 Eur, to všetko do 3 dní odo dňa právoplatnosti tohto rozsudku.

o d ô v o d n e n i e :

Žalobou doručenou tunajšiemu súdu dňa 18.06.2012 sa žalobca domáhal voči žalovanému zaplatenia sumy vo výške 560,03 Eur s 9 % úrokom z omeškania ročne od 09.07.2010 do zaplatenia titulom neuhradenej ceny poskytnutých služieb a nároku žalobcu na zaplatenie zmluvnej pokuty a trov konania.

Žalobca ani žalovaný sa na pojednávanie nedostavili, pričom žalobca svoju neprítomnosť písomne ospravedlnil, preto súd prejednal vec v neprítomnosti účastníkov postupom podľa § 101 ods. 2 O.s.p.

Súd vykonal dokazovanie oboznámením žaloby, listu telefónnych čísiel, vysvetliviek k typom operácií na účte žalovaného, zmlúv o pripojení zo dňa 11.02.2010 a dodatkov k nim, pokusu o pokonávku zo dňa 24.06.2010, fotokópie doručanky, faktúr č. 8040427134, 8287421204, 8286909814, 8039901530, 1006947864, 8286399863, 8039377636, 8286909814, všeobecných podmienok poskytovania verejných elektronických komunikačných služieb prostredníctvom verejnej telefónnej siete spoločnosti Orange Slovensko a.s. a ostatného spisového materiálu a zistil, že:

žalobca uzavrel so žalovaným dňa 11.02.2010 Zmluvy o pripojení č. A4896699 a A4896718, na základe ktorých žalobca vypožičal žalovanému SIM karty, čo umožňovalo žalovanému využívať telekomunikačné služby. K SIM-kartám boli pridelené účastnícke telefónne čísla XXXXXXXXXX K. XXXXXXXXXX. Dňa 11.02.2010 uzavreli účastníci Dodatky k Zmluvám o pripojení č. A4896699 a A4896718, pri uzavretí ktorých žalobca poskytol žalovanému benefity „Minúty“ - dvojnásobok predplatených minút v rámci účastníckeho programu Volania do všetkých sietí nepretržite po dobu 15 mesiacov viazanosti.

Tým, že žalovaný riadne a včas nezaplatil cenu poskytnutých služieb za obdobie od 11.02.2010 - 26.04.2010 v úhrnnej výške 420,07 Eur, porušil zmluvné povinnosti a v zmysle Dodatkov k Zmluvám o pripojení, časť Práva a povinnosti Podniku a Účastníka, bod 2.2, vznikla mu tak povinnosť zaplatiť žalobcovi zmluvnú pokutu vo výške 2x70,- Eur.

Preto žalobca zaslal žalovanému pokus o pokonávku zo dňa 24.06.2010 s rozpisom neuhradených faktúr a stanovil žalovanému lehotu na úhradu pohľadávky, pozostávajúcej zo zmluvnej pokuty a ceny poskytnutých služieb, do 08.07.2010 s tým, že ak nebude táto pripísaná na účet žalobcu v posledný deň lehoty, žalobca v zmysle ustanovenia § 43 ods. 5 písm. b) zákona č. 610/2003 Z.z. v znení neskorších predpisov týmto odstupuje od Zmluvy o pripojení. Žalovaný na pokus o pokonávku nereagoval žiadnou, ani čiastočnou úhradou.

Neoddeliteľnou súčasťou zmluvy o pripojení boli aj Všeobecné podmienky spoločnosti Orange Slovensko, a.s.

Podľa článku 4 bod 4.1 písm. c), bod 4.4 písm. a) a bod 4.10 Všeobecných podmienok spoločnosti Orange Slovensko, a.s. za poskytovanie verejnej telefónnej služby (ďalej len všeobecné zmluvné podmienky) platnosť zmluvy zaniká výpoveďou zo strany účastníka alebo spoločnosti Orange Slovensko. Spoločnosť Orange Slovensko je oprávnená odstúpiť od zmluvy, ak účastník nezaplatí splatnú cenu za poskytnutú službu ani do 45 dní po dni jej splatnosti. Ukončením platnosti zmluvy nezaniká povinnosť účastníka uhradiť cenu poskytnutých služieb, ako aj uhradiť všetky iné peňažné záväzky voči spoločnosti Orange Slovensko a súčasne vyrovnať všetky svoje ostatné záväzky voči spoločnosti Orange Slovensko. Spoločnosť Orange Slovensko pri zániku zmluvy zašle účastníkovi konečné vyúčtovanie, ktoré je účastník povinný uhradiť.

Podľa článku 11 bod 11.1 Všeobecných zmluvných podmienok, sadzby cien a poplatkov za poskytovanie jednotlivých služieb spoločnosťou Orange Slovensko sú obsiahnuté v platnom cenníku v členení podľa účastníckych programov, tarifkácie v minútach, sekundách alebo iného ocenenia poskytovania služby. Samotné sú uvedené ceny služieb podľa toho, či sú používané v rámci predplatených minút alebo nad rámec predplatených minút.

Podľa článku 11 bod 11.6 Všeobecných zmluvných podmienok spoločnosť Orange Slovensko uskutočňuje vyúčtovanie cien za poskytnuté služby účastníkovi v zmysle platného cenníka v pravidelne stanovených lehotách. Táto lehota je zúčtovacím obdobím, ktoré priraduje spoločnosť Orange Slovensko konkrétnemu účastníkovi. Zúčtovacie obdobie priradené účastníkovi začne plynúť od dátumu vykonania prvého odpočtu poskytovaných služieb konkrétnemu účastníkovi a nepresiahne 31 za sebou idúcich kalendárnych dní. Zúčtovacie obdobie priradené konkrétnemu účastníkovi spoločnosťou Orange Slovensko platí po celé obdobie platnosti zmluvy.

Podľa článku 11 bod 11.8 Všeobecných zmluvných podmienok spoločnosť Orange Slovensko po skončení zúčtovacieho obdobia priradeného účastníkovi vyhotoví vyúčtovací doklad alebo faktúru, ak povinnosť vyhotoviť faktúru vyplýva z príslušných právnych predpisov, (ďalej vyúčtovací doklad a faktúra spolu len ako „faktúra“), ktorou vyúčtuje ceny poskytovaných služieb počas zúčtovacieho obdobia, vrátane súm zaplatených účastníkom ako zábezpeka na cenu za poskytnuté služby. Cenu služby Roaming, ktorú z technických príčin nebolo možné vyúčtovať po skončení zúčtovacieho obdobia priradeného účastníkovi, vyúčtuje spoločnosť Orange Slovensko dodatočne, najneskôr do troch mesiacov od posledného dňa zúčtovacieho obdobia priradeného účastníkovi, v ktorom služba Roaming bola poskytnutá. Lehota splatnosti faktúry, ktorá je daňovým dokladom, je 14 dní odo dňa jej vystavenia. Účastník a spoločnosť Orange Slovensko sa môžu dohodnúť na doručovaní elektronickej formy faktúry a elektronickej forme doručovania faktúry.

Podľa článku 1 body 1.1, 1.2 Dodatkov k Zmluvám o pripojení č. A4896699 a A4896718, zmluvné strany sa dohodli v rámci ponukovej akcie Podniku na poskytnutí benefitu „Minúty“ Účastníkovi, a to za podmienok stanovených v článku 2 v tomto Dodatku (ďalej len „Benefit“ alebo „benefit“). Účastník má nárok na poskytnutie len jedného z benefitov, ktorých podmienky sú stanovené v tomto Dodatku. Ak je v bode 1.1 Dodatku uvedené slovo „Zľava“, Účastník má nárok na poskytnutie benefitu „Zľava z mesačného poplatku za účastnícky program Volania svojim a Volania do všetkých sietí“ v súvislosti so SIM kartou, a to podľa podmienok v tomto bode a ďalších ustanovení tohto Dodatku:

a) Podnik sa zaväzuje Účastníkovi poskytovať počas celej doby viazanosti Dodatku tak, ako je táto definovaná nižšie (ďalej len „rozhodná doba“) zľavu vo výške 25% z ceny mesačného poplatku za účastnícky program Volania svojim a Volania do všetkých sietí stanovenej v platnom Cenníku služieb.

b) Zľava bude Účastníkovi poskytnutá len v prípade, ak má na SIM karte v momente podpisu tohto Dodatku aktivovaný aspoň jeden z účastníckych programov Volania svojim alebo Volania do všetkých sietí, alebo najneskôr pri podpise tohto Dodatku požiadal o aktiváciu niektorého z týchto účastníckych programov a tento mu bol na SIM karte skutočne aktivovaný, a len za to zúčtovacie obdobie, v ktorom mal na SIM karte účastnícky program Volania svojim a/alebo Volania do všetkých sietí aktivovaný (aktivované).

Podľa článku 2 bod 2.1 písm. a) Dodatkov k Zmluvám o pripojení č. A4896699 a A4896718 účastník sa zaväzuje, že nepretržite po dobu 15 mesiacov od nadobudnutia platnosti tohto Dodatku zotrúva v zmluvnom vzťahu s Podnikom podľa Zmluvy v znení tohto Dodatku ako účastník Služieb poskytovaných mu Podnikom prostredníctvom SIM karty, po celú túto dobu bude bez prerušenia tieto Služby využívať, a to v súlade s jeho záväzkami, ani neuskutoční žiaden taký úkon, ktorý by smeroval k ukončeniu alebo účelom ktorého by malo byť ukončenie platnosti Zmluvy a/alebo Dodatku pred uplynutím doby viazanosti (bez ohľadu na skutočné právne následky uvedeného úkonu); za porušenie tejto povinnosti sa nepovažuje odstúpenie od zmluvy z dôvodov stanovených zákonom č. 610/2003 Z.z. v platnom znení.

Podľa článku 2 bod 2.2 Dodatkov k Zmluvám o pripojení č. A4896699 a A4896718, v prípade porušenia niektorej z povinností Účastníka uvedenej v bode 2.1 tohto článku (najmä, no nielen nezaplatenie splatnej ceny za Služby, nedodržanie záväzku mať nepretržite aktivovaný niektorý z uvedených účastníckych programov, nezotrvanie v zmluvnom vzťahu, žiadosť o ukončenie zmluvného vzťahu, atď.) je Účastník povinný uhradiť Podniku zmluvnú pokutu vo výške 70,- Eur (2.108,82 Sk).

Podľa § 43 ods. 1 zákona č. 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 č. 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 § 51 Občianskeho zákonníka účastníci môžu uzavrieť i takú zmluvu, ktorá nie je osobitne upravená; zmluva však nesmie odporovať obsahu alebo účelu tohto zákona.

Podľa § 52 ods. 1 Občianskeho zákonníka spotrebiteľskou zmluvou je každá zmluva bez ohľadu na právnu formu, ktorú uzatvára dodávateľ so spotrebiteľom.

Podľa § 53 ods. 1 Občianskeho zákonníka 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 zmluvné podmienky, ktoré sa týkajú hlavného predmetu plnenia a primeranosti ceny, ak tieto zmluvné podmienky sú vyjadrené určito, jasne a zrozumiteľne alebo ak boli neprijateľné podmienky individuálne dojednané.

Podľa § 54 ods. 1 Občianskeho zákonníka, 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.

Podľa § 491 ods. 1 Občianskeho zákonníka, záväzky vznikajú najmä zo zmlúv týmto zákonom výslovne upravených; môžu však vznikáť aj z iných zmlúv v zákone neupravených (§ 51) a zo zmiešaných zmlúv obsahujúcich prvky rôznych zmlúv.

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

Podľa § 517 ods. 1 veta prvá Občianskeho zákonníka dlžník, ktorý svoj dlh riadne a včas nesplní, je v omeškaní.

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 nariadenia vlády č. 87/1995 Z.z. účinného od 1.1.2009 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.

Predmetom konania je nárok žalobcu vyplývajúci zo zmluvy o pripojení, ktorá nie je upraveným typom zmluvy v Obchodnom ani Občianskom zákonníku, svojím charakterom však ide o zmluvu spotrebiteľskú.

Z vykonaného dokazovania je zrejmé, že účastníci uzavreli dňa 11.02.2010 Zmluvy o pripojení č. A4896699 a A4896718, pre účastnícke čísla telefónov XXXXXXXXXX K. XXXXXXXXXX, na základe ktorých žalobca poskytoval žalovanému telekomunikačné služby. Neoddeliteľnou súčasťou zmlúv o pripojení č. A4896699 a A4896718 boli aj Dodatky k Zmluvám o pripojení, upravujúce výšku pokuty v prípade porušenia povinností účastníka. Na základe včasného neuhradenia ceny za poskytnuté služby za obdobie od 11.02.2010 - 26.04.2010 vznikla žalovanému v zmysle zmluvy povinnosť zaplatiť zmluvnú pokutu, ktorú žalobca požaduje vo výške 140,- Eur. Súd žalobcovi túto nepriznal majúc za to, že zmluvná pokuta požadovaná v tejto výške je neadekvátna. Výška zmluvnej pokuty musí byť v rozumne odôvodniteľnom pomere k výške záväzku, pre nesplnenie ktorého je dojednaná, ako aj k výške záväzku, pre nesplnenie ktorého sa uplatňuje. Účelom zmluvnej pokuty je totiž zabezpečiť splatný záväzok, nie vytvoriť neprímerane vysoký majetkový prospech. Samotné dojednanie o zmluvnej pokute v zmluve účastníkov konania nie je neplatné pre rozpor s dobrými mravmi, rozporný s dobrými mravmi môže byť len postup žalobcu pri vyúčtovaní zmluvnej pokuty v konkrétnom prípade, ak žalobca nedodrží proporionalitu výšky zmluvnej pokuty k výške záväzku, ktorý povinná strana nesplnila a pre nesplnenie ktorého žalobca zmluvnú pokutu účtuje. Žalobca taktiež ani súdu ani žalovanému nijakým spôsobom neoznámil, za ktoré konkrétne porušenie zmluvnej povinnosti si zmluvnú pokutu uplatňuje. Nárok žalobcu na zmluvnú pokutu navyše nemôže obstať aj z dôvodu, že tunajším súdom bolo už právoplatne rozhodnuté rozsudkami 17C 112/2010-35 zo dňa 16.8.2010 v spojení s rozsudkom Krajského súdu v Prešove sp.zn. 18Co 136/2010 zo dňa 9.5.2011 ako aj rozsudkom 17C 23/2010-65 v spojení s rozsudkom Krajského súdu v Prešove sp.zn. 2Co 137/2010 zo dňa 29.6.2011 vo vzťahu k zmluvným pokutám dojednaným medzi žalobcom a inými spotrebiteľmi o ich neprijateľnosti a neplatnosti. Nakoľko v predmetnej právnej veci ide o totožnosť dojednaných zmluvných podmienok vo vzťahu k zmluvným pokutám v uvádzaných rozsudkoch, súd žalobu aj z tohto dôvodu zamietol a to nielen ohľadne uplatnenej zmluvnej pokuty, ale aj vo vzťahu k uplatnenému príslušenstvu - úroku z omeškania k nej,

ktoré taktiež považuje za neprijateľnú zmluvnú podmienku, nakoľko ide o dvojité sankciu (zmluvnú pokutu aj úrok z omeškania zo sankcie). Z uvedených dôvodov súd žalobu v časti o zaplatenie zmluvnej pokuty s príslušenstvom zamietol.

Keďže žalovaný cenu poskytnutých služieb za obdobie od 11.02.2010 - 26.04.2010 vo výške spolu 420,03 Eur žalobcovi napriek výzve neuhradil, súd v tejto časti žalobe vyhovel a uložil žalovanému povinnosť tieto neuhradené služby žalobcovi zaplatiť.

Nakoľko sa žalovaný dostal do omeškania s platením svojich peňažných záväzkov, zaviazal ho súd v súlade s ustanovením § 517 Občianskeho zákonníka v spojení s nariadením vlády č. 87/1995 Z.z. odo dňa nasledujúceho po dátume splatnosti uvedeného v pokuse o pokonávku, t. j. odo dňa 09.07.2010 na zaplatenie úrokov z omeškania vo výške 9 % z istiny tak, ako je to uvedené vo výrokovej časti tohto rozsudku.

O trovách bolo rozhodnuté v zmysle § 142 ods. 2 O.s.p., podľa ktorého ak mal účastník vo veci úspech len čiastočný, súd náhradu trov pomerne rozdelí, prípadne vysloví, že žiadny z účastníkov nemá na náhradu trov právo.

Žalobca bol neúspešný v časti o zaplatenie zmluvnej pokuty vo výške 140,- Eur s príslušenstvom, nakoľko súd v tejto časti žalobu zamietol, pričom v prevyšujúcej časti bol úspešný, a to ohľadne istiny vo výške 420,03 Eur. Úspech žalobcu bol teda v rozsahu 75 % a úspech žalovaného v rozsahu 25 %. Úspešnejší žalobca má teda právo na náhradu preukázaných trov v rozsahu 50 %. Žalobca žiadal priznať náhradu trov konania pozostávajúcich zo zaplateného súdneho poplatku vo výške 33,50 Eur, vynásobením úspešnosti 50 % to činí 16,75 Eur, preto súd s poukazom na ustanovenie § 142 ods. 2 O.s.p. zaviazal žalovaného na uhradenie týchto trov žalobcovi.

Poučenie:

Proti tomuto rozsudku možno podať odvolanie do 15 dní odo dňa doručenia jeho písomného vyhotovenia prostredníctvom tunajšieho súdu na Krajský súd v Prešove.

Podľa § 205 ods. 1 O.s.p. v odvolaní sa má popri všeobecných náležitostiach (§ 42 ods. 3 O.s.p.) 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 O.s.p.,
- b) konanie má inú vadu, ktorá mohla mať za následok nesprávne rozhodnutie vo veci,
- c) súd prvého stupňa neúplne zistil skutkový stav veci, pretože nevykonával 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 neobstoí, pretože sú tu ďalšie skutočnosti alebo iné dôkazy, ktoré doteraz neboli uplatnené (§ 205a O.s.p.),
- f) rozhodnutie súdu prvého stupňa vychádza z nesprávneho právneho posúdenia veci.

Podľa § 205 ods. 3 O.s.p. rozsah, v akom sa rozhodnutie napáda a dôvody odvolania môže odvolateľ rozšíriť len do uplynutia lehoty na odvolanie.

Ak nebude povinnosť uložená týmto rozsudkom po nadobudnutí jeho vykonateľnosti dobrovoľne splnená, je možné podať návrh na vykonanie exekúcie podľa osobitného zákona.