

Súd: Okresný súd Kežmarok
Spisová značka: 9C/625/2015
Identifikačné číslo súdneho spisu: 8415208572
Dátum vydania rozhodnutia: 26. 02. 2016
Meno a priezvisko sudcu, VSÚ: JUDr. Juraj Šteffel
ECLI: ECLI:SK:OSKK:2016:8415208572.1

ROZSUDOK V MENE SLOVENSKEJ REPUBLIKY

Okresný súd Kežmarok sudcom JUDr. Jurajom Šteffelom v právnej veci žalobcu: Orange Slovensko, a.s., so sídlom Metodova 8, 821 08 Bratislava, IČO: 35 697 270, zastúpeného: Bobák, Bollová a spol., s.r.o., advokátska kancelária so sídlom Dr. Vladimíra Clementisa 10, 821 02 Bratislava, IČO: 35 855 673, proti žalovanému: C. E., nar. XX.X.XXXX, bytom D., občan SR, zastúpenému opatrovníkom: L. C., zamestnankyňa Okresného súdu Poprad, za účasti vedľajšieho účastníka: Združenie - Pomoc a ochrana spotrebiteľa "POS", so sídlom Nám. Legionárov 5, 080 01 Prešov, IČO: 42 343 828, zastúpeného: JUDr. Igor Šafranko, advokát so sídlom ul. Sov. hrdinov 163/66, 089 01 Svidník, o zaplatenie 784,29 eur s prísl., takto

rozhodol:

I. Žalovaný je p o v i n n ý zaplatiť žalobcovi 187,29 eur s 8,5 % úrokom z omeškania ročne zo sumy 187,29 eur od 28.6.2013 do zaplatenia, to všetko v lehote troch dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozsudku.

II. V prevyšujúcej časti sa žaloba z a m i e t a .

III. Žalovanému sa náhrada trov konania n e p r i z n á v a .

IV. Žalobca je p o v i n n ý nahradiť vedľajšiemu účastníkovi na strane žalovaného Združenie - Pomoc a ochrana spotrebiteľa "POS" trovy konania vo výške 111,32 eur v lehote troch dní odo dňa právoplatnosti tohto uznesenia.

o d ō v o d n e n i e :

Žalobou podanou na súd 30.7.2014 sa žalobca domáhal vydania rozhodnutia, ktorým by súd zaviazal žalovaného zaplatiť žalobcovi istinu vo výške 784,29 eur spolu s úrokom z omeškania vo výške 8,5 % ročne zo sumy 784,29 eur od 28.6.2013 do zaplatenia, trovy konania a trovy právneho zastúpenia.

Svoj návrh odôvodnil tým, že žalobca so žalovaným uzavreli Zmluvu č. A6732456, Zmluvu č. A6732295 a Zmluvu č. A6732361, ktorých neoddeliteľnými súčasťami boli Všeobecné podmienky. Žalobca pri uzavretí Dodatku k Zmluve č. A6732456 aktivoval žalovanému službu TV Extra, Mobilná TV a dohodol sa so žalovaným, že počas doby platnosti Dodatku k zmluve má žalovaný nárok na poskytnutie cenového zvýhodnenia na službe "LITE TV". Žalovaný sa zaviazal, že zotrvá v zmluvnom vzťahu podľa čl. II, bod. 2.9., v opačnom prípade je povinný zaplatiť zmluvnú pokutu podľa čl. II bod 2.13, t.j. vo výške 170,- eur. Keďže v inom súdnom konaní bola zmluvná pokuta, ktorá bola dohodnutá v Dodatku k Zmluve, označená ako neprijateľná zmluvná podmienka, a to rozsudkom Krajského súdu Prešov spisová značka 6Co/91/2011, žalobca sa zdržal jej použitia. V súlade so zákonom sa žalobca podanou žalobou domáha nároku vo výške škody voči žalovanému, ktorá mu vznikla za odpredaný mobilný telefón/telekomunikačné zariadenie Orange Memphis vo výške 179,- eur a Huawei MediaPad 7 Lite vo výške

248,- eur. Uvedená škoda predstavuje rozdiel medzi predajnou cenou telekomunikačného zariadenia a jeho akciovou cenou, predstavuje škodu žalobcu, ktorú žalovaný spôsobil žalobcovi tým, že získal telekomunikačné zariadenie za cenu zvýhodnenú oproti cene trhovej tak, že podpisom Dodatku sa zaviazal používať služby, a za tieto platiť po dobu viazanosti a následne porušil svoj základný záväzok zotrvať v zmluvnom vzťahu počas dohodnutej doby a platiť riadne a včas cenu za poskytnuté služby. Uvedol, že žalovaný si bol v zmysle Dodatku vedomý, že telekomunikačné zariadenie je mu predávané za cenu uvedenú v článku 1 bod 1.3 Dodatku, ktorej výška sa rovná rozdielu medzi spotrebiteľskou (trhovou) cenou a poskytnutou zľavou, len z toho dôvodu, že sa zaviazal užívať služby po dobu dohodnutú v Dodatku, pričom nedodržanie tohto záväzku by spôsobilo, že žalobcovi vznikla škoda. V ďalšom žalobca uvádza, že okrem škody za telekomunikačné zariadenie mu vznikli ďalšie škody zo zvýhodnených cien služieb počas viazanosti, nákladov za predajný proces, akceptačný a aktivačný proces, SIM kartu a vyhradenú kapacitu prevádzkovej siete, ktorá si vyžaduje na rozšírenie kapacity investície a údržbu prevádzky, pričom tieto ďalšie škody si žalobca neuplatňuje z dôvodu náročnosti dokazovania. Žalovaný ku dňu podania žaloby porušil zmluvné podmienky, a to tým, že za obdobie 2013/01 - 2013/02 neuhradil vyúčtované ceny za poskytnuté služby, a to vo výške 187,29 eur. Dňa 13.6.2013 zaslal žalobca žalovanému Pokus o pokonávku s rozpisom neuhradených faktúr za jednotlivé mesiace a sumou za telekomunikačné zariadenie a vyzval ho na ich úhradu v dodatočnej lehote. Žalovaný na pokus o pokonávku nereagoval.

Žalovaný nesúhlasil s podanou žalobou. Uvedol, že sa stal bezdomovcom, preto mu pošta vo viacerých prípadoch nebola doručená a nemohol reagovať. Zmluvy, ktoré so žalobcom podpísal, mu boli posunuté a nebol mu poskytnutý priestor na prečítanie zmluvných podmienok. V ďalšom uviedol, že je s rodinou bez domova a sú poberateľmi len dávky v hmotnej núdzi. Požiadal o odpustenie pohľadávky, resp. možnosti splácať žalovanú istinu v splátkach po 10,- eur mesačne.

Vedľajší účastník na strane žalovaného vo svojom vyjadrení k podanej žalobe uviedol, že sa nepochybné jedná o spotrebiteľskú vec, na ktorú je potrebné aplikovať ustanovenia Občianskeho zákonníka. Poukázal na skutočnosť, že žalobca podanou žalobou uplatňuje tri skutkovo a právne samostatné nároky, a to hovorné, zmluvnú pokutu a náhradu škody. Jeho aktivita v tomto konaní sa týka len zmluvnej pokuty a náhrady škody, nakoľko tie sú podľa jeho názoru voči spotrebiteľovi uplatnené nedôvodne a v rozpore so spotrebiteľským právom. Žalobou uplatnená škoda podľa jeho názoru nemôže predstavovať rozdiel medzi akciovou a trhovou cenou mobilu, nakoľko by išlo o paušalizovanú náhradu škody, a teda len o modifikovanú zmluvnú pokutu, ktorú už judikatúra zakázala. Opäť by nijakým spôsobom nebolo zohľadnené, v akom rozsahu spotrebiteľ svoje záväzky porušil a škoda by predstavovala stále tú istú sumu. Nepopiera, že by porušenie záväzku viazanosti mohlo spôsobiť žalobcovi škodu, malo by však ísť o skutočnú škodu. Predaj akciového telefónu a takto dohodnutá kúpna cena sa neprieči žiadnej norme a takýmto postupom nie je porušená žiadna povinnosť ako prvý predpoklad náhrady škody.

Súd postupoval v súlade s ustanovením § 115a ods. 2 O.s.p., v zmysle ktorého pojednávanie nie je potrebné nariaďovať v drobných sporoch.

Podľa § 200ea ods. 1 zákona č. 99/1963 Zb. Občianskeho súdneho poriadku v znení neskorších predpisov (ďalej len "O.s.p.") ak v priebehu konania dosiahne predmet konania sumu 1000 eur, od toho okamihu ide o drobný spor.

Súd vo veci vykonal dokazovanie oboznámením sa s listinnými dôkazmi v spise, predovšetkým so samotným žalobným návrhom a jeho prílohami z 30.7.2014 a vec posúdil podľa ustanovení Občianskeho zákonníka a zákona č. 351/2011 Z.z. o elektronických komunikáciách v znení platnom a účinnom ku dňu uzatvorenia predmetnej zmluvy (ďalej len "ZEK").

Podľa § 488 zákona č. 40/1964 Zb. Občianskeho zákonníka v znení neskorších predpisov (ďalej len "OZ") záväzkovým vzťahom je právny vzťah, z ktorého veriteľovi vzniká právo na plnenie (pohľadávka) od dlžníka a dlžníkovi vzniká povinnosť splniť záväzok.

Podľa § 489 OZ záväzky vznikajú z právnych úkonov, najmä zo zmlúv, ako ja zo spôsobenej škody, z bezdôvodného obohatenia alebo z iných skutočností uvedených v zákone.

Podľa § 51 OZ účastníci môžu uzavrieť aj takú zmluvu, ktorá nie je osobitne upravená; zmluva však nesmie odporovať obsahu alebo účelu tohto zákona.

Vzhľadom na skutkové okolnosti, ktoré boli preukázané vykonaným dokazovaním, dospel súd k záveru, že nárok žalobcu na zaplatenie žalovanej istiny je čo do základu, aj čo do výšky len čiastočne dôvodný a má svoju oporu v zmluvnom dojednaní účastníkov konania.

Súd mal dostatočne za preukázané, že žalobca a žalovaný sú v zmluvnom vzťahu, a to na základe uzavretých zmlúv a ich dodatkov, a to Zmluvy o poskytovaní služby Lite TV č. A6732456 z 9.1.2013, Dodatku k Zmluve o poskytovaní služieb Lite TV - č. zmluvy: A6732456 z 9.1.2013, Zmluvy o poskytovaní verejných služieb č. A6732295 z 9.1.2013, Dodatku k Zmluve o poskytovaní verejných služieb - č. zmluvy: A6732295 z 9.1.2013, Zmluvy o poskytovaní verejných služieb č. A6732361 z 9.1.2013 a Dodatku k Zmluve o poskytovaní verejných služieb - č. zmluvy: A6732361 z 9.1.2013, ktorých neoddeliteľnými súčasťami boli aj Všeobecné podmienky spoločnosti Orange Slovensko, a.s., na poskytovanie služby Lite TV a Všeobecné podmienky poskytovania verejných elektronických komunikačných služieb prostredníctvom verejnej telefónnej siete spoločnosti Orange Slovensko, a.s. a má sa za to, že žalovaný bol s nimi vopred oboznámený.

Podľa § 44 ods. 1 ZEK zmluvou o poskytovaní verejných služieb sa podnik zaväzuje účastníkovi zriadiť potrebné pripojenie k verejnej sieti alebo poskytovať príslušné služby. Podnik môže vydať všeobecné podmienky a cenník, ktoré sú súčasťou zmluvy. Zmluva o poskytovaní verejných služieb je písomná; to neplatí pre predplatené služby, poskytovanie služieb prostredníctvom verejných telefónnych automatov a iných verejných prístupových bodov. Písomnú zmluvu o poskytovaní verejných služieb je možné meniť aj inou ako písomnou formou, ak sa na tom zmluvné strany dohodnú; to neplatí pre záväzky účastníka, ktoré podľa Občianskeho zákonníka možno dojsť len v písomnej forme.

Podľa § 44 ods. 2 ZEK zmluva o poskytovaní verejných služieb musí obsahovať

- a) identifikačné údaje zmluvných strán v rozsahu podľa § 15 ods. 2,
- b) popis poskytovaných služieb, najmä informácie o
 1. prístupe k službám tiesňového volania a lokalizačným údajom vrátane obmedzení pri poskytovaní služieb tiesňového volania,
 2. obmedzeniach týkajúcich sa prístupu k službám a aplikáciám alebo ich používania v súlade s osobitnými predpismi,³⁹⁾
 3. minimálnej ponúkanej úrovni kvality služieb, najmä lehotu prvého pripojenia k sieti alebo iné ukazovatele, ak tak určí úrad podľa § 46,
 4. postupoch podniku pri meraní a riadení prevádzky zameraných na zamedzenie preťaženia sieťového spojenia a informácie o tom, ako môžu tieto postupy vplývať na kvalitu služieb,
 5. druhoch servisných služieb, podporných služieb a kontaktné údaje na tieto služby,
 6. obmedzeniach, ktoré podnik zavedie na používanie dodaných koncových zariadení,
- c) možnosť účastníka zverejniť alebo nezverejniť jeho osobné údaje v telefónnom zozname a informačných službách o účastníckych číslach a možnosť vybrať si, ktoré osobné údaje zverejní podľa § 59 ods. 2,
- d) podrobnosti o cenách vrátane prostriedkov, ktorými je možné získať aktuálne informácie o platných cenách, servisných poplatkoch, ponúkané spôsoby platby a rozdiely v nákladoch účastníka súvisiace so spôsobom platby,
- e) informácie o termínoch a spôsobe fakturácie za poskytnuté služby,
- f) čas trvania zmluvy o poskytovaní verejných služieb, podmienky jej predĺženia a ukončenia vrátane minimálnych podmienok používania alebo trvania služby, ktoré sa musia splniť v záujme využívania výhod z akcií na podporu predaja, poplatkov súvisiacich s prenosom čísel a iných identifikátorov, poplatkov splatných pri ukončení zmluvy o poskytovaní verejných služieb a náhrady nákladov súvisiacich s koncovými zariadeniami,
- g) spôsoby odškodnenia a systémy úhrad, ktoré sa uplatnia v prípade nesplnenia zmluvne dohodnutej úrovne kvality služieb,
- h) spôsob urovnávania sporov podľa § 75,
- i) druhy opatrení, ktoré môže podnik prijať v prípade narušenia bezpečnosti alebo integrity siete, alebo v prípade jej ohrozenia alebo poškodenia.

Podľa § 44 ods. 3 ZEK údaje uvedené v odseku 2 môžu byť uvedené v ktorejkoľvek súčasti zmluvy o poskytovaní verejných služieb vrátane všeobecných podmienok alebo cenníka; to neplatí pre údaje, ktoré musia byť výslovne uvedené priamo v písomnom vyhotovení zmluvy o poskytovaní verejných služieb, ak je zmluva o poskytovaní verejných služieb podľa odseku 1 písomná:

- a) lehotu prvého pripojenia k sieti,
- b) obmedzenia, ktoré podnik zavedie na používanie podnikom dodaných koncových zariadení účastníkovi,
- c) možnosť účastníka zverejniť alebo nezverejniť jeho osobné údaje v telefónnom zozname a informačných službách o účastníckych číslach a možnosť vybrať si, ktoré osobné údaje zverejní podľa § 59 ods. 2,
- d) cenu alebo zdroj, spôsob a možnosti získania informácií o cene,
- e) informáciu o zúčtovacom období a spôsobe fakturácie v prípade fakturovaných služieb,
- f) čas trvania zmluvy vrátane minimálnych podmienok používania alebo trvania služby.

Predmetom Zmluvy o poskytovaní verejných služieb č. A6732295 z 9.1.2013 bolo využívanie služieb verejnej mobilnej rádiatelefontnej siete žalovaným a predmetom uvedeného Dodatku k Zmluve o poskytovaní verejných služieb - č. zmluvy: A6732295 z 9.1.2013 bol odpredaj žalovanému zľavneného mobilného telefónu značky Orange Memphis v počte 1 ks za kúpnu cenu 1,- euro vrátane DPH. Predmetom Zmluvy o poskytovaní verejných služieb č. A6732361 z 9.1.2013 bolo využívanie služieb verejnej mobilnej rádiatelefontnej siete žalovaným a predmetom uvedeného Dodatku k Zmluve o poskytovaní verejných služieb - č. zmluvy: A6732361 z 9.1.2013 bol odpredaj žalovanému zľavneného mobilného telefónu značky Huawei MediaPad 7 Lite v počte 1 ks za kúpnu cenu 1,- euro vrátane DPH. Predmetom Zmluvy o poskytovaní služby Lite TV z A6732456 z 9.1.2013 bolo využívanie služieb verejnej mobilnej rádiatelefontnej siete žalovaným a predmetom uvedeného Dodatku k Zmluve o poskytovaní služieb Lite TV - č. zmluvy - A6732456 z 9.1.2013 bolo poskytnutie služby Lite TV prostredníctvom Prístupu. V zmysle predmetných zmlúv bol žalovaný povinný platiť mesačne poplatky za poskytnuté služby, tzv. cenu služieb vyúčtovaných mesačnými faktúrami v súlade s čl. 6, bod 6.2 písm. b/ v spojení s čl. 11, bod 11.8 Všeobecných podmienok poskytovania verejných elektronických komunikačných služieb prostredníctvom verejnej telefónnej siete spoločnosti Orange Slovensko, a.s., splatné vždy k 14. dňu odo dňa vystavenia faktúry. Z uvedených zmlúv vznikol žalovanému záväzok zaplatiť žalobcovi mesačnú platbu za zúčtovacie obdobie 01/2013, a to faktúru č. 5191860449 zo 16.1.2013 vo výške 64,13 eur a za zúčtovacie obdobie 02/2013 faktúru č. 5195479079 zo 16.2.2013 vo výške 98,17 eur, faktúru č. 5195475936 zo 16.2.2013 vo výške 17,99 eur a faktúru č. 5195471556 zo 16.2.2013 vo výške 7,- eur. Pravosť ani pravdivosť týchto listinných dôkazov v konaní nebola spochybnená.

Podľa § 44 ods. 8 ZEK podnik môže odstúpiť od zmluvy o poskytovaní verejných služieb, ak účastník

- a) opakovane neoprávnene zasahuje do zariadenia verejnej siete alebo takýto zásah umožní tretej osobe, hoci aj z nedbanlivosti,
- b) nezaplatil cenu za poskytnutú službu ani do 45 dní po dni splatnosti,
- c) pripojí na verejnú sieť zariadenie, ktoré nespĺňa požiadavky osobitných predpisov,20) alebo používa také zariadenie v rozpore so schválenými podmienkami a ani na výzvu podniku zariadenie neodpojí,
- d) opakovane používa verejnú službu spôsobom, ktorý znemožňuje podniku kontrolu jej používania,
- e) opakovane porušuje podmienky zmluvy o poskytovaní verejných služieb.

Pri určovaní výšky žalovaného nároku vychádzal súd z predloženého odpočtu žalobcu poskytnutých služieb žalovanému podľa jeho evidencie v informačnom systéme v súlade s čl. 11 bod. 11.8 Všeobecných podmienok poskytovania verejných elektronických komunikačných služieb prostredníctvom verejnej telefónnej siete spoločnosti Orange Slovensko, a.s., ktoré vyčíslil na sumu 187,29 eur. Z predložených opisov faktúr vystavených žalobcom je zrejmé, že žalovaný nezaplatil žalobcovi mesačné platby, a to za zúčtovacie obdobie 01/2013 vo výške 64,13 eur a za zúčtovacie obdobie 02/2013 vo výške 123,16 eur, čím porušil dohodnuté zmluvné podmienky. Uvedené skutočnosti mali za následok žalobcovo odstúpenie od predmetných Zmlúv o pripojení v zmysle čl. 4., bod. 4.4 písm. a/ Všeobecných podmienok poskytovania verejných elektronických komunikačných služieb prostredníctvom verejnej telefónnej siete spoločnosti Orange Slovensko, a.s. a taktiež odstúpenie od Dodatkov k Zmluvám o pripojení, avšak v zmysle čl. 4, bod 4.10 ukončením platnosti zmluvy nezaniká povinnosť účastníka uhradiť cenu poskytnutých služieb, ako aj uhradiť všetky iné peňažné záväzky voči spoločnosti Orange Slovensko, a.s. a súčasne vyrovnáť všetky svoje ostatné záväzky voči spoločnosti

Orange Slovensko, a.s. Preto súd priznal žalobcovi právo na zaplatenie istiny vo výške 187,29 eur pozostávajúcej zo súčtu nezaplatených cien uvedených faktúr ako poplatky za hovorné, mesačné poplatky.

Podľa § 517 ods. 1 OZ dlžník ktorý svoj dlh riadne a včas nesplní, je v omeškaní. Ak ho nesplní ani v dodatočnej primeranej lehote poskytnutej mu veriteľom, má veriteľ právo od zmluvy odstúpiť; ak ide o deliteľné plnenie, môže sa odstúpenie veriteľa za týchto podmienok týkať aj len jednotlivých plnení.

Podľa § 517 ods. 2 OZ 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 č. 586/2008 Z.z., ktorým sa mení a dopĺňa Nariadenie vlády Slovenskej republiky č. 87/1995 Z. z., ktorým sa vykonávajú niektoré ustanovenia Občianskeho zákonníka, výška úrokov z omeškania je o 8 percentuálnych bodov vyššia ako základná úroková sadzba Európskej centrálnej banky²⁾ platná k prvému dňu omeškania s plnením peňažného dlhu.

Súd považoval žalobu za čiastočne dôvodnú aj ohľadne uplatneného príslušenstva žalovanej istiny. Dňa 13.6.2013 zaslal žalobca žalovanému Pokus o zmier - predsporová výzva s rozpisom všetkých splatných a neuhradených faktúr, kde zároveň upozornil žalovaného, že v prípade, ak neuhradí uvedenú sumu v stanovenom termíne do 27.6.2013, bude žalobca vymáhať jej zaplatenie. Keďže žalovaný na výzvu žalobcu na zaplatenie uvedenej sumy nereagoval a dlh v stanovenej lehote nezaplatil, porušil dohodnuté zmluvné podmienky a dostal sa do omeškania, čím žalobcovi vzniklo právo na uplatnenie úrokov z omeškania podľa § 517 ods. 2 OZ. Za daných okolností súd priznal žalobcovi úroky z omeškania odo dňa nasledujúceho po dni uvedenom v pokuse o pokonávku, t.j. odo dňa 28.6.2013 do zaplatenia. Na výšku úrokov z omeškania sa vzťahuje ustanovenie § 3 ods. 1 Nariadenia vlády č. 586/2008 Z.z. a keďže základná úroková sadzba Európskej centrálnej banky k prvému dňu omeškania bola vo výške 0,5 % ročne, možno konštatovať, že žalobcom požadovaný úrok z omeškania vo výške 8,5 % ročne je úrokom z omeškania právom dovoleným, preto súd žalobe ohľadne príslušenstva aj čo do uvedenej výšky vyhovel.

Žalobca podanou žalobou uplatnil právo na zaplatenie zmluvnej pokuty vo výške 170,- eur spolu s úrokom z omeškania vo výške 8,5 % ročne za obdobie od 28.6.2013 do zaplatenia ako dôsledok porušenia zmluvných podmienok žalovaným.

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

Podľa § 545 ods. 2 OZ ak z dojednávania o zmluvnej pokute nevyplýva niečo iné, je dlžník zaviazaný plniť povinnosť, ktorej splnenie bolo zabezpečené zmluvnou pokutou, aj po jej zaplatení.

Podľa § 545a OZ neprimerane vysokú zmluvnú pokutu môže súd znížiť s prihliadnutím na hodnotu a význam zabezpečovanej povinnosti. Ak veriteľ nie je oprávnený požadovať náhradu škody spôsobenej porušením povinnosti, na ktorú sa zmluvná pokuta vzťahuje, súd prihliadne aj na výšku škody, ktorá porušením povinnosti vznikla, a na to, o koľko zmluvná pokuta presahuje rozsah vzniknutej škody.

Podľa § 53a 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 zadostučinenie. Rovnakú povinnosť má aj právny nástupca dodávateľa.

Z predloženého Dodatku k Zmluve o poskytovaní služieb Lite TV - č. zmluvy - A6732456 z 9.1.2013 vyplýva, že žalobca má nárok na zmluvnú pokutu v prípade porušenia zmluvného záväzku - doby viazanosti 24 mesiacov. Súd považuje takéto dojednanie zmluvnej podmienky za neplatné z dôvodu jej neprijateľnosti, keďže zmluvná pokuta je dojednaná v podstate v prípade akéhokoľvek porušenia zmluvnej povinnosti na strane spotrebiteľa, teda žalovaného. Neprijateľnosť takejto podmienky súd vyvodzuje z toho dôvodu, že bez ohľadu na konkrétny zmluvný prípad a bez ohľadu na rozsah porušenia povinností, dobu porušenia povinností s prihliadnutím na dobu viazanosti zmluvy, je zmluvná pokuta v čl. 2, bod 2.13 písm. b/ dohodnutá pevnou sumou vo výške 170,- eur.

V tejto súvislosti je taktiež potrebné uviesť, že v konkrétnom prípade sa jednalo o formulárovú zmluvu, kde zmluvná pokuta bola zapracovaná v texte zmluvy a žalovaný nemohol ovplyvniť zmluvný vzťah v prípade, že sa rozhodol zmluvu uzavrieť. Zmluvná podmienka, a to zmluvná pokuta, nebola individuálne dojednaná.

Súd považuje takto dohodnutú zmluvnú pokutu za neplatnú z dôvodu neprijateľnosti takejto podmienky v dodatku k zmluve o pripojení.

Súd tiež poukazuje aj na rozsiahlu rozhodovaciu prax súdov v obdobných veciach, kde súdy vylovia právny názor, že zmluvná pokuta rovnakého významu je neprijateľnou zmluvnou podmienkou. Súd má za to, že ustanovenie § 53a ods. 1 OZ zakazuje dodávateľovi používať zmluvnú podmienku, ktorá bola právoplatne vyhlásená za neprijateľnú, s tým, že takéto zmluvná podmienka je s poukazom na ustanovenie § 53 ods. 5 OZ absolútne neplatná. Preto súd uplatnenú pohľadávku žalobcom z titulu zmluvnej pokuty nepovažuje za nárok, ktorý by žalobcovi v zmysle už vyššie uvedeného prislúchal, preto súd žalobu v časti zmluvnej pokuty s príslušenstvom zamietol.

Žalobca si v tomto konaní uplatnil taktiež právo na náhradu škody v celkovej výške 427,- eur, ktorá mu mala vzniknúť rozdielom medzi akciovou cenou a predajnou cenou telekomunikačných zariadení - Orange Memphis vo výške 179,- eur a Huawei MediaPad 7 Lite vo výške 248,- eur. V zmysle Dodatku k Zmluve o poskytovaní verejných služieb - č. zmluvy: A6732295 z 9.1.2013 vyplýva, že akciová cena telekomunikačného zariadenia Orange Memphis predstavovala sumu 1,- euro, pričom skutočná predajná cena predstavovala sumu 180,- eur, teda uplatnená škoda v súvislosti s touto uzavretou zmluvou predstavuje sumu 179,- eur. V zmysle Dodatku k Zmluve o poskytovaní verejných služieb - č. zmluvy: A6732361 z 9.1.2013 vyplýva, že akciová cena telekomunikačného zariadenia Huawei MediaPad 7 Lite predstavovala sumu 1,- euro, pričom skutočná predajná cena predstavovala sumu 249,- eur, teda uplatnená škoda v súvislosti s touto uzavretou zmluvou predstavuje sumu 248,- eur.

Zo skutkového vymedzenia nároku žalobcu na náhradu škodu vyplýva, že sa tejto škody domáha z dôvodu porušenia povinnosti žalovaného zotrvať v zmluvnom vzťahu. Takto vymedzený nárok treba posudzovať podľa § 420 ods. 1 OZ, podľa ktorého predpokladom vzniku tzv. všeobecnej občiansko-právnej zodpovednosti je kumulatívne splnenie všetkých podmienok, t. j. protiprávny úkon, spôsobenie škody, príčinná súvislosť medzi protiprávnym úkonom a škodou a zavinenie. Nesplnenie čo i len jednej z podmienok spôsobuje, že zodpovednosť za škodu nie je daná. Preto súd na tomto mieste považuje za potrebné vyjadriť sa bližšie k predpokladom vzniku zodpovednosti za škodu podľa ust. § 420 Občianskeho zákonníka.

Podľa § 420 ods. 1 OZ každý zodpovedá za škodu, ktorú spôsobil porušením právnej povinnosti.

Podľa § 442 ods. 1 OZ sa uhrádza skutočná škoda, a to čo už poškodenému ušlo (ušlý zisk).

Protiprávne konanie je také, ktoré je v rozpore s objektívnym právom a spočíva buď v konaní alebo opomenutí. Preto, aby konanie bolo kvalifikované ako protiprávne, je potrebné porušenie právnej povinnosti, ktorá bola uložená povinnému subjektu. Právne povinnosti vyplývajú buď priamo z právnych predpisov, zo zmluvy alebo z iných právnych skutočností. Rozpor s právnymi predpismi je vtedy, ak konanie priamo porušuje právne predpisy, alebo aj vtedy, keď právne predpisy obchádza. Protiprávnosť sa nepredpokladá a poškodený má povinnosť ju dokazovať. Ďalšou podmienkou pre vznik zodpovednosti za škodu je samotná škoda. Škodou sa rozumie ujma, ktorá nastala v majetkovej sfére poškodeného a je objektívne vyjadriteľná v peniazoch. Pri vecnej škode sa rozoznáva škoda skutočná

a ušlý zisk. Skutočná škoda je ujma spočívajúca v zmenšení majetkového stavu poškodeného, ktorá vznikla v dôsledku škodovej udalosti a príčinnej súvislosti s ňou. Ďalej je potrebná existencia príčinnej súvislosti medzi protiprávnym konaním škodcu a vzniknutou škodou. Zisťovanie príčinnej súvislosti znamená, že je potrebné z celého reťazca všeobecnej príčinnosti sledovať len tie príčiny a následky, ktoré sú dôležité pre zodpovednosť za škodu. Najprv je potrebné zistiť, či bola škoda spôsobená v zmysle občianskeho práva a potom je potrebné zisťovať existenciu príčin tejto škody. Takýmito príčinami môže byť protiprávny úkon, úmyselné konanie proti pravidlám občianskeho spolužitia, určitým spôsobom kvalifikovaná škodná udalosť a iné. Pri zisťovaní príčinnej súvislosti je potrebné skúmať, či v komplexe skutočností, ktoré prichádzajú do úvahy ako príčina vzniku škody, existuje tá skutočnosť, s ktorou Občiansky zákonník zodpovednosť v danom prípade spája. Posledným nevyhnutným predpokladom vzniku zodpovednosti za spôsobenú škodu je zavinenie, ktoré býva definované ako psychický vzťah škodcu k vlastnému protiprávnemu konaniu a ku škode. Tento vzťah je vyjadrený buď ako priamy alebo nepriamy úmysel, alebo ako vedomá alebo nevedomá neobstarlivosť. Zavinenie ako psychický vzťah musí zahrňovať všetky znaky príslušnej skutkovej podstaty, teda protiprávny úkon, škodu a príčinnú súvislosť medzi nimi. Občiansky zákonník je vo všeobecnosti založený na princípe zodpovednosti za predpokladané neobstarlivosťné zavinenie. Poškodený musí preukazovať, že došlo k porušeniu právnej povinnosti a že škoda a jej výška je v príčinnej súvislosti s týmto porušením. Naopak, dôkazné bremeno, ktoré smeruje k vyvráteniu domnienky viny, nesie škodca, ktorý ak sa chce vyviníť (exculpovať) musí preukázať, že škodu nezavinil.

Žalobca tvrdí, že mu porušením zmluvnej povinnosti žalovaného vznikla škoda, ktorá sa rovná rozdielu medzi trhovou cenou mobilného zariadenia a jeho akciovou cenou. Súd vychádzajúc z vyššie uvedených všeobecných predpokladov zodpovednosti za škodu dospel k takému záveru, že nie sú splnené uvedené podmienky a nie je tak daná ani zodpovednosť žalovaného za škodu, ktorú si uplatňuje žalobca v tomto konaní.

Súd uvádza, že za škodu nemožno považovať to, že v rámci obchodnej politiky žalobcu tento predáva mobilný telefón za nižšiu ako skutočnú cenu. Účel sledovaný žalobcom podanou žalobou bolo možné dosiahnuť aj iným spôsobom, napr. podmieneným právnym úkonom. Rozdiel medzi skutočnou a akciovou cenou mobilného zariadenia tak nie je následkom tvrdeného, ale nepreukázaného protiprávneho úkonu žalovaného, ale výsledkom zmluvného konsenzu medzi účastníkmi konania. Tento zmluvný konsenzus nemôže byť zo strany žalobcu reparovaný prehodnotením svojho rozhodnutia tak, že sa nesplnili jeho očakávania, ktoré do zmluvného vzťahu so žalovaným vkladal. K protiprávnemu zmenšeniu majetku žalobcu tak nedošlo, pretože za mobilné zariadenie obdržal dojednanú kúpnu cenu.

Taktiež je potrebné poukázať na to, že škoda ako majetková ujma, a to zmenšenie majetkového stavu poškodeného, teda žalobcu, mala vzniknúť vtedy, keď žalobca predal žalovanému podľa dodatku zľavnený mobilný telefón/koncové telekomunikačné zariadenie. Až následne žalovaný nedodrжал svoju povinnosť a riadne nezaplatil za služby poskytované žalobcom. V takomto prípade najskôr došlo k zníženiu majetku vo sfére žalobcu, keď poskytol zľavu na mobilný telefón/koncové telekomunikačné zariadenie a až po uplynutí času došlo k porušeniu povinnosti žalovaného riadne platiť za služby v roku 2009 a 2010, ako vyplýva z pokusu o zmier a z predložených faktúr. Teda z časového hľadiska žalobca zamieňa príčinu s následkom, inak povedané, najskôr malo dôjsť k následku (vzniku škody) a potom k príčine (protiprávnemu konaniu).

V tejto súvislosti je potrebné uviesť, že spôsob, akým si žalobca uplatňuje žalovaný nárok, sa súdu javí ako účelový v snahe obísť zákaz ďalšieho používania zmluvných podmienok, ktoré boli súdmi judikované ako neprijateľné (§ 53a ods. 1 OZ).

Na základe uvedeného dospel súd k záveru, že žalobca neuniesol svoje dôkazné bremeno a žiadnym spôsobom nepreukázal, že by sa žalovaný dopustil porušenia svojich zmluvných povinností po dobu viazanosti, preto súd taktiež žalobu v časti uplatneného nároku na náhradu škody s príslušenstvom zamietal ako nedôvodnú.

Podľa § 142 ods. 2 O.s.p. ak mal účastník vo veci úspech len čiastočný, súd náhradu trov pomerne rozdelí, prípadne vysloví, že žiadny z účastníkov nemá na náhradu trov právo.

Pre rozhodnutie o trovách konania v tomto sporovom konaní súd vychádzal z procesného úspechu a neúspechu žalobcu ku dňu rozhodovania o trovách konania. Pri rozhodovaní prihliadol na názor Najvyššieho súdu Slovenskej republiky judikovaný uznesením sp. zn. 8Sžo/215/2010 z 22.06.2011, v zmysle ktorého "Úspech vo veci sa zisťuje porovnaním žalobnej žiadosti (petítu) a výroku rozhodnutia, ktorým sa vo veci rozhodlo. U žalobcu ide o plný úspech vo veci vtedy, ak sa výrok meritórneho rozhodnutia zhoduje so žalobným petitom, t.j. ak sa jeho žalobe vyhovel v plnom rozsahu. Účastník, ktorý mal plný úspech vo veci, má nárok na náhradu všetkých účelne vynaložených trov proti účastníkovi, ktorý vo veci úspech nemal. Ak účastník nemá plný úspech vo veci, vždy má čiastočný úspech vo veci, t.j. každý účastník (žalobca aj žalovaný) je sčasti úspešný a sčasti neúspešný. Vo všeobecnosti platí, že ak mal účastník vo veci úspech len čiastočný, súd náhradu trov konania pomerne rozdelí."

Z uplatnenej sumy 784,29 eur s príslušenstvom bolo žalobcovi priznaných 187,29 eur s príslušenstvom. Žalobcov úspech tak predstavuje 24 % a neúspech 76 %. Z uvedeného vyplýva, že žalovaný bol v prevažnej miere úspešný, a to v rozsahu 52 %. Keďže si žiadne trovy v priebehu konania žalovaný neuplatnil a ani mu žiadne trovy z obsahu spisu nevyplývajú, súd vyslovil, že mu ich náhradu nepriznáva.

Podľa § 142 ods. 1 O.s.p. účastníkovi, ktorý mal vo veci plný úspech, súd prizná náhradu trov potrebných na účelné uplatňovanie alebo bránenie práva proti účastníkovi, ktorý vo veci úspech nemal.

Podľa § 149 ods. 1 O.s.p. ak advokát zastupoval účastníka, ktorému bola prisúdená náhrada trov konania, je ten, ktorému bola uložená náhrada týchto trov, povinný zaplatiť ju advokátovi.

Vedľajšiemu účastníkovi vystupujúcemu na strane úspešného žalovaného bolo priznané právo na náhradu trov právneho zastúpenia v celkovej výške 111,32 eur, nakoľko ten bol v plnom rozsahu úspešný.

Právny zástupca vedľajšieho účastníka na strane žalovaného Združenie - Pomoc a ochrana spotrebiteľa "POS" si uplatnil trovy konania v celkovej výške 111,32 eur, pričom za základ pre výpočet trov považoval nárok žalobcu na zaplatenie zmluvnej pokuty a nárok na náhradu škody vo výške 597,- eur , čo predstavuje tarifnú hodnotu veci.

Vedľajšiemu účastníkovi vystupujúcemu na strane úspešného žalovaného tak v zmysle posledne citovaného zákonného ustanovenia bolo priznané právo na náhradu trov právneho zastúpenia v zmysle § 10 ods. 1 a § 13a ods. 1 písm. a/ a c/ vyhlášky č. 655/2004 Z.z. o odmenách a náhradách advokátov za poskytovanie právnych služieb, v celkovej výške 111,32 eur pozostávajúcich z 2 úkonov právnej služby á 38,17 eur (prevzatie a príprava zastúpenia, podanie žaloby na súd), v zmysle § 16 ods. 3 vyhlášky režijný paušál za rok 2015, t. j. 2 á 8,39 eur a v zmysle § 18 ods. 3 vyhlášky 20 % DPH.

Poučenie:

Proti tomuto rozsudku možno podať odvolanie do 15 dní odo dňa jeho doručenia prostredníctvom Okresného súdu Kežmarok na Krajský súd Prešov.

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,
- 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.

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.