

Súd: Okresný súd Nové Zámky  
Spisová značka: 10Csp/77/2020  
Identifikačné číslo súdneho spisu: 6119363983  
Dátum vydania rozhodnutia: 11. 03. 2021  
Meno a priezvisko sudcu, VSÚ: Mgr. Marián Hatala  
ECLI: ECLI:SK:OSNZ:2021:6119363983.3

## ROZSUDOK V MENE SLOVENSKEJ REPUBLIKY

Okresný súd v Nových Zámkoch samosudcom Mgr. Mariánom Hatalom v právnej veci žalobcu: Orange Slovensko, a.s., Metodova 8, Bratislava, IČO: 35 697 270, právne zastúpený: Bobák, Bollová a spol., s.r.o., advokátska kancelária, Dr. VI. Clementisa 10, Bratislava, IČO: 35 855 673 proti žalovanej: F. M., nar. XX.XX.XXXX, trvale bytom S., G. ulica XXX/X o zaplatenie 835,50 eur s príslušenstvom takto

### rozhodol:

Žalovaná je p o v i n n á zaplatiť žalobcovi 835,50 eur s úrokom z omeškania vo výške 5,00% ročne zo sumy 835,50 eur od 29.04.2018 do zaplatenia, do troch dní po právoplatnosti rozsudku.

Súd p r i z n á v a žalobcovi nárok na náhradu trov konania voči žalovanej vo výške 100 %.

### o d ô v o d n e n i e :

1. Žalobca sa svojou žalobou domáhal voči žalovanej zaplatenia 835,50 eur s príslušenstvom titulom zmluvných pokút vo výške 153,33 eur a 261,- eur čo spolu predstavuje sumu 414,33 eur, z nedoplatku za poskytované služby vo výške 289,17 eur, ako aj z nezaplatených splátok dohodnutej kúpnej ceny telekomunikačného zariadenia vo výške 132,- eur.

2. Žalovaná vo veci samej nezaujala žiadne stanovisko.

3. Na pojednávanie konané dňa 11.03.2021 sa strany sporu nedostavili. Žalovaná mala doručenie predvolania riadne vykázané, svoju neprítomnosť neospravedlnila. Neprítomnosť žalobcu a jeho právneho zástupcu bola ospravedlnená podaním právneho zástupcu žalobcu z dôvodu hospodárnosti konania. Na základe týchto skutočností súd pojednával podľa § 180 C.s.p. v neprítomnosti strán sporu a právneho zástupcu žalobcu.

4. Súd vykonal dokazovanie oboznámením pripojených správ a dokladov, zmlúv o poskytovaní verejných služieb, dodatkov, dohody o splátkach, pokusu o pokonávku, faktúr, výzvy na zaplatenie dlhu a ďalších a zistil tento skutkový a právny stav:

5.1 Súdu je zo svojej rozhodovacej činnosti všeobecne známa skutočnosť, že žalobca je zapísaný v obchodnom registri Okresného súdu Bratislava I od 03.09.1996 so sídlom Metodova 8, Bratislava a s prideleným IČOm: 35 697 270. Do predmetu jeho podnikania patrí aj zriaďovanie a prevádzkovanie verejných mobilných telekomunikačných sietí na pridelených frekvenciách, poskytovanie verejnej telefónnej služby, dátovej služby, ako aj dátových služieb prostredníctvom siete Internet.

5.2.1 Dňa 30.10.2017 bola medzi stranami uzavretá zmluva o poskytovaní verejných služieb číslo: A11422050, na základe ktorej žalobca zapožičal žalovanej jednu mikroprocesorovú SIM kartu

umožňujúcu žalovanej využívať telekomunikačné služby poskytované žalobcom. Predmet zmluvy zahŕňa pridelené telefónne číslo, číslo SIM karty, účastnícky program Go Europe 30 eur.

5.2.2 Dňa 14.11.2017 bol medzi stranami uzatvorený dodatok k zmluve o poskytovaní verejných služieb číslo: A11422050, na základe ktorého žalobca odpredal žalovanej telekomunikačné zariadenie - mobilný telefón (ďalej aj MT) Samsung Galaxy J5 2017 Black, za akciovú zľavnenú kúpnu cenu 135,- eur s tým, že bežná maloobchodná cena uvedeného mobilného telefónu bez zľavy predstavovala u žalobcu 295,- eur (článok 1 bod 1.2 dodatku a doklad o predajnej cene mobilného telefónu). Účastníkmi bola dohodnutá viazanosť po dobu 24 mesiacov (článok 2 bod 2.3 Dodatku) a zároveň aj zmluvná pokuta vo výške 160,- eur, pričom výška zmluvnej pokuty sa bude postupne znižovať, v závislosti od toho koľko celých mesiacov uplynulo od uzavretia tohto Dodatku do okamihu porušenia zmluvnej povinnosti. Výška zmluvnej pokuty sa vypočíta tak, že sa rozdiel medzi počtom mesiacov, na ktorý bola podľa ustanovení tohto Dodatku stanovená doba viazanosti a počtom celých mesiacov, ktorý uplynul od uzavretia tohto Dodatku do okamihu porušenia zmluvnej povinnosti s ktorým je spojený vznik práva na túto zmluvnú pokutu, vynásobí číslom, ktoré má v čitateli výšku zmluvnej pokuty, ako je táto uvedená v predchádzajúcej vete, a v menovateli číslo rovnajúce sa počtu celých mesiacov, na ktorý bola podľa ustanovení tohto Dodatku stanovená doba viazanosti. Výsledná suma zmluvnej pokuty získaná podľa pravidiel uvedených v predchádzajúcich dvoch vetách sa zaokrúhľuje na celé eurocenty nadol (čl. 2 bod 2.5 Dodatku).

5.3.1 Dňa 13.10.2017 bola medzi stranami uzavretá zmluva o poskytovaní verejných služieb číslo: A11374495, na základe ktorej žalobca zapožičal žalovanej jednu mikroprocesorovú SIM kartu umožňujúcu žalovanej využívať telekomunikačné služby poskytované žalobcom. Predmet zmluvy zahŕňa pridelené telefónne číslo, číslo SIM karty, účastnícky program Go Europe 40 eur, služby CLIP, Roaming, trvalé blokovanie na audiotex, základné dáta, prístup k internetu.

5.3.2 Dňa 16.11.2017 bol medzi stranami uzatvorený dodatok k zmluve o poskytovaní verejných služieb číslo: A11374495, na základe ktorého žalobca odpredal žalovanej telekomunikačné zariadenie - mobilný telefón (ďalej aj MT) Huawei P9 Lite 2017 White, za akciovú zľavnenú kúpnu cenu 9,- eur s tým, že bežná maloobchodná cena uvedeného mobilného telefónu bez zľavy predstavovala u žalobcu 270,- eur (článok 1 bod 1.2 dodatku a doklad o predajnej cene mobilného telefónu). Účastníkmi bola dohodnutá viazanosť po dobu 24 mesiacov (článok 2 bod 2.3 Dodatku) a zároveň aj zmluvná pokuta vo výške 261,- eur, pričom výška zmluvnej pokuty sa bude postupne znižovať, v závislosti od toho koľko celých mesiacov uplynulo od uzavretia tohto Dodatku do okamihu porušenia zmluvnej povinnosti. Výška zmluvnej pokuty sa vypočíta tak, že sa rozdiel medzi počtom mesiacov, na ktorý bola podľa ustanovení tohto Dodatku stanovená doba viazanosti a počtom celých mesiacov, ktorý uplynul od uzavretia tohto Dodatku do okamihu porušenia zmluvnej povinnosti s ktorým je spojený vznik práva na túto zmluvnú pokutu, vynásobí číslom, ktoré má v čitateli výšku zmluvnej pokuty, ako je táto uvedená v predchádzajúcej vete, a v menovateli číslo rovnajúce sa počtu celých mesiacov, na ktorý bola podľa ustanovení tohto Dodatku stanovená doba viazanosti. Výsledná suma zmluvnej pokuty získaná podľa pravidiel uvedených v predchádzajúcich dvoch vetách sa zaokrúhľuje na celé eurocenty nadol (čl. 2 bod 2.5 Dodatku).

5.4 Dňa 14.11.2017 bola medzi stranami uzatvorená dohoda o splátkach, v ktorej dohode žalobca vystupoval ako podnik alebo predávajúci a žalovaná ako kupujúci alebo účastník. Predmetom tejto dohody bola dohoda strán o splátkach kúpnej ceny na zariadenie, ktoré na základe kúpnej zmluvy predal podnik kupujúcemu - Samsung Galaxy J5 2017 Black. Kúpna cena 135,- eur mala byť zaplatená žalovanou žalobcovi nasledovne: prvá časť kúpnej ceny 3,- eur mala byť zaplatená bez zbytočného odkladu po uzavretí tejto dohody a zostávajúcu časť kúpnej ceny 132,- eur mal kupujúci zaplatiť predávajúcemu v 24 splátkach po 5,50 eur.

5.5 Faktúrami žalobcu číslo 2422432857 splatná dňa 31.12.2017, číslo 2426875905 splatná dňa 31.01.2018, číslo 2426875439 splatná dňa 31.01.2018, číslo 2413557654 splatná dňa 31.10.2017, číslo 2417993636 splatná dňa 01.12.2017, číslo 2417993183 splatná dňa 01.12.2017, číslo 1925092045 splatná dňa 06.12.2017, číslo 2422435189 splatná dňa 31.12.2017 boli žalovanej vyfakturované mesačné poplatky Go Europe 40, Go Europe 30, balík starostlivosti, ESET Mobile Security, balík 100 správ, medzinárodné SMS, základné dáta, prvá splátka kúpnej ceny telekomunikačného zariadenia vo výške 3,- eurá, v celkovej výške 289,17 eur.

5.6 Listom zo dňa 19.03.2018 označeným ako pokus o pokonávku žalobca vyzval žalovanú na zaplatenie pohľadávky v celkovej výške 852,17 eur, v čom boli zahrnuté nezaplatené služby 289,17 eur, zmluvná pokuta vo výške 421,- eur a neuhradené splátky na kúpnej cene telekomunikačného zariadenia 110,- eur, ako aj náklady na mimosúdne vymáhanie vo výške 10,- eur a to najneskôr do 28.04.2018. Ďalším listom zo dňa 05.08.2019 žalobca vyzval žalovanú na zaplatenie splatnej pohľadávky vo výške 842,17 eur s príslušenstvom a to najneskôr do 19.08.2019 s upozornením, že v opačnom prípade bude vec riešená súdnou cestou.

6. Podľa § 44 ods. 1 zákona č. 351/2011 Z.z. o elektronických komunikáciách 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 dojednať len v písomnej forme.

Podľa § 44 ods. 2 zákona č. 351/2011 Z.z. o elektronických komunikáciách 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,

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 vplyvať 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.

(3) 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.

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 § 52 ods. 3 OZ v znení od 01.01.2008 dodávateľ je osoba, ktorá pri uzatváraní a plnení spotrebiteľskej zmluvy koná v rámci predmetu svojej obchodnej alebo inej podnikateľskej činnosti.

Podľa § 52 ods. 4 OZ v znení od 01.01.2008 spotrebiteľ je fyzická osoba, ktorá pri uzatváraní a plnení spotrebiteľskej zmluvy nekoná v rámci predmetu svojej obchodnej činnosti alebo inej podnikateľskej činnosti.

Podľa § 53 ods. 1 OZ v znení od 01.01.2008 spotrebiteľské zmluvy nesmú obsahovať ustanovenia, ktoré spôsobujú značnú nerovnováhu v právach a povinnostiach zmluvných strán v neprospech spotrebiteľa (ďalej aj "neprijateľná podmienka").

7. Z vyššie označených dôkazov vyplýva, že medzi stranami došlo k platnému uzatvoreniu zmlúv o poskytovaní verejných služieb a ich dodatkov podľa § 44 zákona č. 351/2011 Z.z. o elektronických komunikáciách. Na ich základe žalovaná nezaplatila žalobcovi poskytnuté služby v celkovej výške 289,17 eur. Je si potrebné ďalej uvedomiť, že zmluvné vzťahy medzi stranami založené zmluvami o poskytovaní verejných služieb v znení dodatkov je bezpochyby potrebné posudzovať ako vzťah spotrebiteľský. Spotrebiteľskou zmluvou je každá zmluva bez ohľadu na právnu formu, ktorú uzatvára dodávateľ so spotrebiteľom. Dodávateľ je osoba, ktorá pri uzatváraní a plnení spotrebiteľskej zmluvy koná v rámci predmetu svojej obchodnej alebo inej podnikateľskej činnosti. Spotrebiteľ je fyzická osoba, ktorá pri uzatváraní a plnení spotrebiteľskej zmluvy nekoná v rámci svojej spotrebiteľskej činnosti alebo v rámci inej podnikateľskej činnosti (§ 52 ods. 1,3,4 OZ v znení od 1.1.2008). Neprijateľné podmienky uvedené v spotrebiteľskej zmluve sú upravené v § 53 ods. 4, písm. a) až r) OZ v znení od 1.1.2008. Žalobca ako mobilný operátor poskytujúci telekomunikačné služby si v predsúdnej upomienke adresovanej žalovanému uplatnil okrem nároku na zaplatenie poskytnutých telekomunikačných služieb aj nárok na zmluvnú pokutu. Otázkou dojednanej zmluvnej pokuty obsiahnutej aj v dodatku k zmluve o pripojení sa zaoberal Krajský súd v Prešove, ktorý svojím rozsudkom 6Co/91/2011 zo dňa 24.4.2012 označil dohodnutú výšku zmluvnej pokuty za neprijateľnú zmluvnú podmienku, čo zároveň znamená, že podľa § 53a OZ žalobca ako dodávateľ je povinný zdržať sa používania takejto podmienky alebo podmienky s rovnakým významom v zmluvách s rovnakými spotrebiteľmi. Uvedenú skutočnosť si žalobca zjavne uvedomil a preto v Dodatkoch k zmluvám o poskytovaní verejných služieb síce zakotvil zmluvnú pokutu, no odstránil jej neprijateľnosť, ktorá by vyplývala zo spôsobenia značnej nerovnováhy v právach a povinnostiach zmluvných strán v neprospech žalovaného ako spotrebiteľa. Podstatným pre posúdenie je, že takto dojednaná zmluvná pokuta zaväzuje žalovanú síce počas celej doby viazanosti, t.j. 24 mesiacov, no výška zmluvnej pokuty sa mení v závislosti od toho, kedy počas doby viazanosti dôjde k porušeniu zmluvnej povinnosti spotrebiteľom. Znamená to, že na rozdiel od zmluvných pokút dohodnutých žalobcom ako dodávateľom na jednej strane a spotrebiteľom na druhej strane z predchádzajúcich období, už v súdnej veci boli zmluvné pokuty dojednané tak, že sa rozlišuje medzi prípadmi, kedy dôjde k porušeniu zmluvnej povinnosti spotrebiteľom napr. jeden mesiac pred uplynutím doby viazanosti a medzi prípadom, keď k tomu dôjde na začiatku doby viazanosti. Voči takto sformulovanej zmluvnej pokute tak súd výhrady nemá a nepovažuje ich za neprijateľné zmluvné podmienky. Je potrebné dodať, že v tomto prípade žalovaná po uzatvorení zmlúv o poskytovaní verejných služieb v znení dodatkov porušila dojednané zmluvné povinnosti, pozostávajúce z riadnej úhrady poskytovaných telekomunikačných služieb v oboch prípadoch prakticky od začiatku, čo znamená, že výsledná zmluvná pokuta predstavuje súčet čiastkových zmluvných pokút

