РЕШЕНИЕ

Именем Российской Федерации

04 марта 2016 года город Москва

Зюзинский районный суд города Москвы в составе председательствующего судьи Е.Ю. Игнатьевой, при секретаре А.А. Зоря,

с участием истца – фио, представителя ответчика наименование организации по доверенности – фио, представителя ответчика наименование организации по доверенности – фио, представителя третьего лица наименование организации по доверенности – фио,

рассмотрев в открытом судебном заседании гражданское дело № 2-320/2016 по иску фио к наименование организации, наименование организации о взыскании неправомерно списанных денежных средств, неустойки, процентов за пользование чужими денежными средствами, компенсации морального вреда, взыскании штрафа, судебных расходов,

УСТАНОВИЛ:

фио обратилась в суд с иском к наименование организации, наименование организации о взыскании неправомерно списанных денежных средств, неустойки, процентов за пользование чужими денежными средствами, компенсации морального вреда, взыскании штрафа, судебных расходов, мотивируя свои требования тем, что истец является держателем карты № ... и карты № ... наименование организации. Также на имя истца открыта сберегательная книжка со счетом № ....телефон, на который перечисляются пособия. дата истец посетила отделение Сбербанка для снятия наличных денежных средств. Провести операцию снятия денежных средств не удалось, как пояснили сотрудники банка, карта истца была заблокирована, причина блокировки: попытка проникновения к счетам истца третьих лиц. Попытка снятия денежных средств через сотрудника Сбербанка показала, что денежные средства на счетах отсутствуют. То есть, денежные средства, находящиеся на счетах истца, без ведома истца и согласия, без информирования по операциям, были списаны со счетов в размере сумма Истец каких-либо операций с банковскими картами и сберегательной книжкой не совершала, никакие документы, чеки, слипы не подписывала, ПИН-код никому не сообщала, распоряжение на списание денежных средств со счета третьим лицам не давала. Истец считает, что списание денежных средств произошло в связи с непринятием банком необходимы мер для обеспечения технической защищенности банковских карт от несанкционированного доступа к денежным средствам держателя банковских карт и сберегательной книжки. дата примерно после 16 часов истцом было обнаружено, что сим-карта истца сотового оператора МТС с номером телефон не работает. Позвонив по телефону горячей линии, истцу стало известно о том, что по результатам проведенного тестирования сим-карта вышла из строя и ее нужно заменить. дата истец обратилась в офис МТС с целью заменить сим-карту, где ей стало известно о том, что дата сим-карта была заменена. Замена сим-карты была произведена без ведома истца и без ее согласия. С учетом уточнений, в связи с перечислением денежных средств в размере сумма в пользу истца ответчиком, истец просит взыскать с ответчика наименование организации в пользу истца неустойку за неисполнение требований потребителя в добровольном порядке в размере сумма за период с дата по день вынесения решения суда, расходы на оказание юридических услуг в размере сумма, проценты за пользование чужими денежными средствами в размере сумма, в счет компенсации морального вреда сумму в размере сумма, штраф в размере 50% от присужденных судом сумм; с ответчика наименование организации в счет компенсации морального вреда сумму в размере сумма

Определением суда от дата к участию в деле в качестве третьего лица не заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора на стороне ответчика было привлечено наименование организации.

Истец фио в судебное заседание явилась, уточненные исковые требования поддержала.

Представитель ответчика наименование организации по доверенности фио в судебное заседание явилась, исковые требования не признала по доводам, изложенным в отзыве на исковое заявление.

Представитель ответчика наименование организации по доверенности фио в судебное заседание явился, исковые требования не признал по доводам, изложенным в отзыве на исковое заявление.

Представитель третьего лица наименование организации по доверенности фио в судебное заседание явился, исковые требования не признал по доводам, изложенным в отзыве на исковое заявление.

Выслушав истца, представителей ответчиков, представителя третьего лица, исследовав письменные материалы дела, оценив доказательства в их совокупности, суд находит исковые требования не обоснованными и подлежащими отклонению по следующим основаниям.

В соответствии со ст. 845 ГК РФ по договору банковского счета (разновидностью которого является договор о выпуске и обслуживании банковской карты, которая, по сути, является лишь средством для управления банковским счетом и в отрыве от него рассматриваться не может) Банк обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету. Банк не вправе определять и контролировать направления использования денежных средств клиента и устанавливать другие, не предусмотренные законом или договором банковского счета ограничения его права распоряжаться денежными средствами по своему усмотрению.

При использовании своих счетов, открытых в ПАО Сбербанк, клиенты могут воспользоваться следующими удаленными каналами обслуживания (каналы/устройства Банка, предназначенные для совершения банковских операций в соответствии с Договором): Устройства самообслуживания Банка, Система «Сбербанк ОнЛ@йн», Услуга «Мобильный банк», Контактный Центр Банка.

Согласно п.2.21 Условий банковского обслуживания физических лиц ПАО Сбербанк средства доступа - набор средств, выдаваемых/определяемых Банком для идентификации и аутентификации Клиента через удаленные каналы обслуживания.

К средствам доступа: к системе «Сбербанк ОнЛ@йн» относятся Идентификатор пользователя и/или логин, постоянный пароль, одноразовые пароли. К средствам доступа к услуге «Мобильный банк» - номер мобильного телефона, в Контактный Центр Банка - контрольная информация Клиента и/или персональные данные Клиента, и содержащиеся в базе данных Банка, в устройствах самообслуживания - Карта и ПИН.

Предоставление Клиенту услуги «Мобильный банк» осуществляется в соответствии с условиями банковского обслуживания и Руководством по использованию «Мобильного банка», размещаемым на веб-сайте Банка и в подразделениях Банка (и.2.6 Приложения № 4 к Условиям банковского обслуживания физических лиц наименование организации).

Предоставление Держателю услуг «Сбербанк ОнЛ@йн» осуществляется в соответствии с Договором, а также в соответствии с Руководством по использованию «Сбербанк ОнЛ@йн», размещаемым на веб-сайте Банка (п.3.5 Приложения № 4 к Условиям банковского обслуживания физических лиц наименование организации).

Подключение Держателя к услуге «Сбербанк ОнЛ@йн» осуществляется при условии наличия у Держателя действующей Карты, подключенной к услуге «Мобильный банк» (п.3.6 Приложения № 4 к Условиям банковского обслуживания физических лиц наименование организации), В данном случае истец был подключен к услуге «Мобильный банк», в смс- банкинге которой был зарегистрирован номер телефона Истца. Данный факт Истцом не оспаривается.

Более того, в соответствии со ст.431 ГК РФ при толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Согласно ч.З адрес Кодекса РФ договором может быть предусмотрено удостоверение нрав распоряжения денежными суммами, находящимися на счете, электронными средствами платежа и другими документами с использованием в них аналогов собственноручной подписи, кодов, паролей и иных средств, подтверждающих, что распоряжение дано уполномоченным на это лицом.

В соответствии с пунктом 3.14 Приложения № 1 к Условиям банковского обслуживания физических лиц документы, оформляемые при совершении операций по Карте, могут быть подписаны личной подписью Держателя либо составлены с использованием аналога собственноручной подписи Держателя: ПИНа, кодов, сформированных на основании биометрических данных Держателя Карты, постоянного пароля/одноразового пароля.

Согласно п.3.7 Приложения 4 к Условиям банковского обслуживания физических лиц наименование организации доступ Клиента к услугам системы «Сбербанк ОнЛ@йн» осуществляется при условии его успешной идентификации и аутентификации на основании идентификатора пользователя и постоянного пароля.

Требование о взыскании денежных средств, списанных через систему «Сбербанк ОнЛ@йн», смс-банкинг «Мобильный банк» и Интернет-сайты иных организаций, используя реквизиты карты, идентификатор, постоянный пароль для доступа в систему «Сбербанк ОнЛ@йн», одноразовые пароли для подтверждения операций по карте, направленные на телефон Истца, не подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

Через систему «Сбербанк ОнЛ@йн» на основании протоколов проведения операций (после успешного входа в систему «Сбербанк ОнЛ@йн»(ввод идентификатора, постоянного пароля): 1) дата был осуществлен перевод между СВОИМИ счетами со счета вклада Истца № ...телефон «Универсальный на 5 лет» на карту Истца №...(Visa Electron) на сумму сумма...рублей (протокол проведения операции, журнал операций, чек приложен, возможность проведения операции предусмотрена п.4.5 Условий банковского обслуживания и Руководством пользователя «Сбербанк ОнЛ@йн»); 2) дата был осуществлен перевод с карты Истца №...(Visa Electron) на счет клиента ПАО РОСБАНК № ...телефон фио на сумму сумма ...рублей, комиссия за перевод в другой банк составила ...рублей (протокол проведения операции, журнал операций, чек приложен, возможность проведения операции предусмотрена п.4.7 Условий банковского обслуживания и Руководством пользователя «Сбербанк ОнЛ@йн»).

В процессе использования услуги «Сбербанк ОнЛ@йн» возможно проведение указанных операций в соответствии с руководством пользователя системы «Сбербанк ОнЛ@йн», являющимся частью Договора.

При проведении операций в системе Сбербанк ОнЛ@йн были использованы верный идентификатор (логин), постоянный пароль, которые согласно Условиям Договора являются аналогом собственноручной подписи клиентом бумажных документов/договоров с Банком.

Электронные документы, подтвержденные постоянным и/или одноразовым паролем, признаются Банком и Держателем равнозначными документам на бумажном носителе и могут служить доказательством в суде. Держатель соглашается с тем, что документальным подтверждением факта совершения ИМ операции является протокол проведения операций в автоматизированной системе Банка, подтверждающий корректную идентификацию и аутентификацию Держателя и совершение операции в такой системе (п.3.9 Приложения № 4 к Условиям банковского обслуживания физических лиц наименование организации),

В связи с тем, что были использованы персональные средства доступа (идентификатор, постоянный пароль, одноразовые пароли) и от имени Истца давались распоряжения, Банк не имел оснований отказать в проведении операций, не имел права устанавливать не предусмотренные договором банковского счета ограничения права распоряжаться денежными средствами по своему усмотрению и таким образом, предотвратить операции по карте.

Без положительной аутентификации (введение постоянного пароля и/или одноразовых паролей) и идентификации (введение Идентификатора Пользователя) клиента осуществление каких-либо операций с использованием системы «Сбербанк ОнЛ@йн» невозможно.

На основании вышеизложенного, Банк действовал правомерно, в соответствии с условиями договора, заключенного с клиентом, и денежные средства дата были переведены по распоряжению клиента.

Карта может быть персонализированной (с указанием на лицевой стороне имени и фамилии Держателя Карты) либо неперсонализированной (без указания на лицевой стороне Карты именных данных Держателя Карты) (п.2.11 Условий банковского обслуживания физических лиц наименование организации).

Согласно памятке держателя карты для проведения операции в сети Интернет, как правило, требуются данные: номер карты, срок действия, имя и фамилия Держателя карты, указанные на карте, код безопасности - CVV2/CVC2 - три последние цифры, указанные на полосе для подписи на оборотной стороне карты. Дополнительно могут быть запрошены название банка, выпустившего карту и адрес, указанный Держателем карты в Заявлении на получение карты, при этом сообщать номер и другие реквизиты карты необходимо только для проведения операции, которую Клиент считает правомерной.

Операции в сети Интернет в защищенном режиме проводятся с использованием одноразовых паролей, которые можно получить в виде СМС-сообщения на мобильный телефон клиента, подключенный к услуге «Мобильный банк», или распечатав чек со списком паролей в устройстве самообслуживания Банка, используя карту и ПИН-код (п.9.4 Памятки держателя карты).

Полученные одноразовые пароли могут использоваться Держателем карты для подтверждения операций оплаты товаров и услуг в сети Интернет (п.11.3 Памятки).

В случае если к карте подключена услуга "Мобильный банк", то независимо от наличия чека банкомата с одноразовыми паролями Держатель карты может получить пароль по SMS, выбрав метод "Одноразовый пароль но SMS". СМС-сообщение содержит один одноразовый пароль, состоящий из 6 цифр. При отсутствии подключенной услуги «Мобильный банк» данный метод аутентификации недоступен.

Во избежание неправомерного использования карты Держателю карты рекомендуется вводить пароль, только если он согласен с операцией, которую подтверждает и реквизиты которой доставлены на телефон Клиента в СМС-сообщении. В соответствии с Условиями использования банковских карт Держатель карты несёт ответственность по операциям, совершенным с использованием одноразовых паролей (п.2 Памятки держателя карты).

При совершении платежа в интернет-магазине, поддерживающем технологию Verified by Visa и/или MasterCard SecureCode, после ввода информации о банковской карте Держатель карты перенаправляется на аутентификационный сервер Сбербанка (acs.sbrf.ru) для подтверждения правомерности операции.

При неуспешной аутентификации (неправильный ввод пароля, отказ от прохождения аутентификации) проведение операции но карте не осуществляется.

Пунктом 3.16 Приложение 1 к Условиям банковского обслуживания физических лиц наименование организации предусмотрена обязанность Держателя карты - не сообщать ПИН- код и контрольную информацию, не передавать Карту (ее реквизиты) для совершения операций другими лицами, предпринимать необходимые меры для предотвращения утраты, повреждения, хищения Карты.

Через интернет - ресурсы была совершена следующая операция по списанию денежных средств с карты Истца № ...(Visa Classic); дата Истец, воспользовавшись сервисом KYKYRYZA PAY 3D, совершил денежный перевод (эквайер наименование организации Credit Union "Payment Center" (Limited Liability Company) Credit Union "Payment Center" Ltd) на сумму сумма ...рублей, используя реквизиты карты и телефон, подключенный к услуге «Мобильный банк» (смс- сообщение с паролем, платежный документ, полученный в электронном виде, приложены).

В этот же день дата ПАО Сбербанк произвел списание... рублей с банковской карты Истца № ... (Visa Classic) после авторизации спорной операции и использования Держателем карты верных паролей, о чем был проинформирован истец смс-уведомлением о списании денежных средств с указанием баланса карты.

При совершении данной операции в интернете использовался одноразовый пароль (код) для подтверждения, что свидетельствует о даче распоряжения от имени Истца на перечисление денежных средств с его карты.

Поскольку договором предусмотрено списание (подтверждение перевода) денежных средств посредством ввода пароля в экранную форму денежного перевода, в данном случае полученного посредством смс-сообщения, направленного на телефон, подключенный к услуге «Мобильный банк». Банк не имел возможности предполагать, что распоряжения на списание денежных средств давались неуполномоченным на это лицом.

Памяткой по безопасности при использовании карт предусмотрено, что передача банковской карты или ее реквизитов другому лицу означает, что держатель карты предоставляет возможность другим лицам проводить операции по его счетам.

Памяткой держателя карты предусмотрена ответственность держателя карты по операциям, совершенным с использованием одноразовых паролей (п.9.4 Памятки держателя карты).

Таким образом, действия Банка суд считает законными, непротиворечащими Договору, поскольку спорная расходная операция была подтверждена паролем, направленным на телефон истца, подключенный к услуге «Мобильный банк». Истец не обращался в Банк с заявлением об утере/краже карты.

дата Банк заключил с Истцом договор о выпуске и обслуживании банковской карты Visa Classic № ... для проведения операций по карте Visa Classic с обслуживанием счета № ...телефон по данной карте в российских рублях.

Согласно заявлению на получение дебетовой карты Истец просил подключить к «Мобильному Банку» карту, открытую в соответствии с настоящим заявлением. В том числе Истец подтвердила, что руководство по использованию «Мобильного банка» получила.

Банк информирует Держателя карт о мерах безопасности, рисках Держателя карт и возможных последствиях для Держателя карт в случае несоблюдения мер информационной безопасности, рекомендованных Банком. Информирование осуществляется на веб-сайте Банка, в подразделениях Банка, путем отправки СМС-сообщений на номер мобильного телефона, подключенного Держателем к услуге «Мобильный банк». Держатель обязуется ознакомиться с мерами безопасности и неукоснительно их соблюдать. Банк публикует актуальный Перечень операций, доступных Держателю посредством услуги «Мобильный банк», на веб-сайте Банка (п.1.7, п.2.4 Приложения № 4 к Условиям банковского обслуживания).

Согласно п.2.7 Приложения № 4 к Условиям банковского обслуживания для целей предоставления Клиенту услуги «Мобильный банк» Клиент обязан самостоятельно обеспечить поддержку функции передачи и получения СМС-сообщений на своем мобильном телефоне, а также подключение к услугам передачи и получения СМС-сообщений у соответствующего оператора мобильной связи.

В соответствии с п.2.9-п.2.13 Приложения № 4 к Условиям банковского обслуживания: идентификация Клиента при совершении операций в рамках услуги «Мобильный банк» осуществляется по номеру(ам) мобильного(ых) телефона(ов); аутентификация Клиента при совершении операций в рамках услуги «Мобильный банк» по некоторым операциям может осуществляться с использованием одноразового запроса; предоставление услуг «Мобильного банка», в том числе, списание/перевод денежных средств со счетов Клиента в Банке на счета физических и юридических лиц осуществляется на основании полученного Банком Распоряжения в виде СМС-сообщения, направленного с использованием средства мобильной связи с номера телефона, указанного Клиентом при подключении услуги «Мобильный банк» (далее - Сообщение); клиент подтверждает, что полученное Банком Сообщение рассматривается Банком как распоряжение (поручение) на проведение операций по счетам/вкладам Клиента и на предоставление других услуг Банка, полученное непосредственно от Клиента; сообщения в электронной форме, направленные Клиентом в Банк посредством услуги «Мобильный банк», имеют юридическую силу документов на бумажных носителях, заверенных собственноручной подписью Клиента, оформленных в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, и порождают аналогичные документам на бумажных носителях права и обязанности Клиента и Банка по ДБО. Данные документы в электронной форме могут служить доказательством в суде.

дата с вышеуказанной банковской карты на основании распоряжения на проведение операции в форме СМС-запроса был осуществлен мобильный перевод средств на сумму сумма ...рублей в пользу фио Ч. что подтверждается отчетом по карте и распечаткой СМС-сообщений, отправленных в рамках услуги «Мобильный банк».

Согласно руководству услуги смс-банкинга «Мобильный банк» Клиенты банка могут переводить денежные средства с карты третьим лицам, указав только номер мобильного телефона получателя и сумму. Средства будут перечислены на одну из карт, зарегистрированную в «Мобильном банке» на телефон получатели. Перевод осуществляется в рублях в соответствии с тарифами Банка.

В силу п.2.9-п.2.13 Приложения № 4 к Условиям банковского обслуживания Банк исполнил распоряжение, поступившее с телефонного номера Истца.

Заявление от Истца об отключении номера телефона от услуги «Мобильный банк» и отключение услуги «Мобильный банк» Истцом через устройства самообслуживания (банкоматы, терминалы) при наличии технической возможности на момент совершении спорных операций в Банк не поступало и не производилось.

Таким образом, Банком не были нарушены условия договора, согласованные сторонами. Оснований для невыполнения поручения клиента, поступившего с телефонного номера Истца у Банка не было, действия Банка по исполнению распоряжения клиента не противоречат действующему законодательству РФ и условиям заключенного между сторонами договора.

Кроме того, в соответствии с п.5.9 Условий банковского обслуживания физических лиц Клиент несет ответственность за все операции, проводимые в подразделениях Банка, через устройства самообслуживания, систему «Мобильный банк», систему «Сбербанк ОнЛ@йн» с использованием предусмотренных Условиями банковского обслуживания средств его идентификации и аутентификации, в соответствии с п.3.16 Приложения № 1 к Условиям банковского обслуживания физических лиц Держатель карты обязуется: не сообщать ПИН, постоянный пароль, одноразовые пароли и контрольную информацию, не передавать Карту (ее реквизиты) для совершения операций другими лицами, предпринимать необходимые меры для предотвращения утраты, повреждения, хищения Карты; нести ответственность по операциям, совершенным с использованием ПИНа, кодов, сформированных на основании биометрических данных Держателя Карты, постоянного пароля, одноразовых паролей; выполнять условия Договора на выпуск и обслуживание банковской карты и при наличии дополнительных Карт обеспечить выполнение условий Договора на выпуск и обслуживание банковской карты Держателями дополнительных Карт. В соответствии с п.3.20.1, 3.20.2 Приложения № 4 к Условиям банковского обслуживания физических лиц: Хранить в недоступном для третьих лиц месте и не передавать другим лицам свои идентификатор пользователя, постоянный пароль и одноразовые пароли. При компрометации или подозрении на компрометацию: постоянного пароля - незамедлительно произвести смену постоянного пароля в системе «Сбербанк ОнЛ@йн»; одноразовых паролей, полученных через устройство самообслуживания Банка - незамедлительно получить новый чек с одноразовыми паролями.

При невозможности незамедлительно выполнить указанные выше действия, а также в случае компрометации или подозрении на компрометацию идентификатора пользователя, незамедлительно обратиться в Контактный Центр Банка или любое подразделение Банка.

В соответствии с п.5.3, 5.5, 5.7, 5.9 Условий банковского обслуживания физических лиц: Банк не несет ответственности в случае если информация о счетах Клиента, Карте, контрольной информации Клиента, Идентификаторе пользователя, логине, паролях системы «Сбербанк ОнЛ@йн» или проведенных Клиентом операциях станет известной иным лицам в результате прослушивания или перехвата информации в каналах связи во время их использования. Банк не несет ответственности за последствия исполнения поручений, выданных неуполномоченными лицами, и в тех случаях, когда с использованием предусмотренных банковскими правилами и ДБО процедур Банк не мог установить факта выдачи распоряжения неуполномоченными лицами. Банк не несет ответственности в случаях невыполнения Клиентом условий ДБО. Клиент несет ответственность за все операции, проводимые в подразделениях Банка, через устройства самообслуживания, систему «Мобильный банк», систему «Сбербанк ОнЛ@йн» с использованием предусмотренных Условиями банковского обслуживания средств его идентификации и аутентификации.

Согласно п. 4.21 Условий банковского обслуживания стороны признают, что способы и средства обеспечения информационной безопасности, используемые при подключении Клиента к услугам Банка, передаче Клиенту Средств доступа и при осуществлении обмена электронными документами по системам, указанным в Условиях банковского обслуживания и предназначенным для удаленного обслуживания Клиента, достаточны для защиты от несанкционированного доступа к персональным данным, к счетам и операциям Клиента в этих системах, а также подтверждения авторства и подлинности электронных документов.

Статьей 421 ГК РФ установлен принцип свободы договора, согласно которому условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. Договор, заключенный между истцом и ответчиком, полностью соответствует требованиям закона и иных правовых актов Российской Федерации, его условия обязательны для сторон. Суд при рассмотрении спора должен руководствоваться помимо действующего законодательства Российской Федерации, условиями заключенного между Банком и Истцом договора, условия которого не являются ничтожными и не признаны недействительными, а следовательно, обязательны для сторон договора.

Таким образом, требования Истца о взыскании с Банка денежных средств не подлежат удовлетворению, поскольку Истец не доказал вину Банка в незаконном списании денежных средств, а потому Истец не имеет права требовать с ответчика ПАО Сбербанк денежных средств, списанных дата по распоряжению Истца, используя информацию о карте, идентификатора, постоянного пароля, одноразовых паролей для подтверждения операций. Банк действовал в соответствии с действующим законодательством РФ, в частности Положением ЦБ РФ от дата № 266-П «Об эмиссии банковских карт и об операциях, совершаемых с использованием платежных карт», ФЗ «О национальной платежной системе» и Договором, заключённым между Банком и Истцом.

Как разъяснено в п. 21 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации №13, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации №14 от дата «О практике применения положений Гражданского кодекса РФ о процентах за пользование чужими денежными средствами», ответственность Банка может иметь место при необоснованном списании Банком денежных средств со счета клиента в случае, когда списание денежных средств произведено в сумме большей, чем предусматривалось платежным документом, а также без соответствующего платежного документа либо с нарушением требований законодательства. Таких обстоятельств по делу не установлено.

Отношения, связанные с созданием и эксплуатацией всех сетей связи и сооружений связи, использованием радиочастотного спектра, оказанием услуг электросвязи и сотовой связи на адрес и на находящихся под юрисдикцией адрес, регулируются Федеральным законом «О связи» №126-ФЗ от дата (далее - ФЗ «О связи»),

В соответствии со ст. 44 ФЗ «О связи» на адрес услуги связи оказываются оператором связи пользователям услугами связи на основании договора об оказании услуг связи, заключаемого в соответствии с гражданским законодательством и правилами оказания услуг связи. Правила оказания услуг телефонной связи утверждены Постановлением Правительства РФ № 1342 от дата (далее - «Правила № 1342»),

Истец является абонентом наименование организации на основании заключенного с ним договора об оказании услуг связи с выделением абонентского номера, указанного в исковом заявлении, неотъемлемой частью которого являются Условия оказания услуг подвижной связи «МТС» (далее по тексту - «Условия МТС») и выбранный Истцом тарифный план.

В соответствии с п. 32 ст. 2 ФЗ «О связи», под услугой связи понимается деятельность по приему, обработке, хранению, передаче, доставке сообщений электросвязи или почтовых отправлений.

Таким образом, наименование организации в рамках заключенного с Истцом договора об оказании услуг связи принимает на себя обязательства оказывать услуги связи в соответствии с выданной лицензией на оказание услуг.

В соответствии с п. 13 Правил №1342 оператор связи вправе поручать третьему лицу заключить от его имени и за его счет абонентский договор, а также совершать от его имени расчеты и иные действия по обслуживанию абонентов.

Такое поручение было дано наименование организации наименование организации посредством подписания договора коммерческого представительства.

В соответствии с положениями указанного договора, наименование организации, помимо прочего осуществляет сервисное обслуживание абонентов, в том числе оказывает услуги по замене SIM-карты абонентам наименование организации.

В соответствии с положениями п. 2 ст. 54 ФЗ «О связи» и п.37 Правил №1342 основанием для выставления счета абоненту за предоставленные соединения по сети подвижной связи являются данные, полученные с помощью оборудования учета объема оказанных услуг подвижной связи.

Согласно данным автоматизированной системы расчетов наименование организации в ежемесячном счете за оказанные услуги связи по абонентскому номеру Истца за дата, дата по абонентскому номеру истца была произведена замена SIM- карты.

Указанная замена SIM-карты была произведена наименование организации на основании письменного заявления представителя Истца, осуществлявшего свои полномочия согласно выданной Истцом дата нотариальной доверенности.

Таким образом, доводы Истца о том, что наименование организации осуществил замену SIM- карты по его абонентскому номеру без документов и волеизъявления, не соответствуют действительности и фактическим обстоятельствам дела. Каких-либо оснований полагать, что замена SIM-карты была произведена не Истцом у наименование организации не имеется.

Следовательно, вина наименование организации в причинении морального вреда Истцу отсутствует, поскольку, замена SIM карты была произведена на основании указанных выше документов, подтверждающих волеизъявление Истца.

Кроме того, утверждение истца о том, что в результате замены SIM-карты истцу был причинен моральный вред, является не доказанным.

Так, под моральным вредом понимаются конкретные нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т.п.), или нарушающими его личные неимущественные права (право на пользование своим именем, право авторства и другие неимущественные права в соответствии с законами об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности) либо нарушающими имущественные права гражданина.

В соответствии с требованиями ст. 151 ГК РФ, если гражданину причинен моральный вред (физические или нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага, а также в других случаях, предусмотренных законом, суд может возложить на нарушителя обязанность денежной компенсации указанного вреда. Размер компенсации морального вреда определяется с учетом степени физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями лица, которому причинен вред.

По общему правилу при доказывании причинения морального вреда, в том числе в соответствии с разъяснениями Постановления Пленума ВС РФ № 10 от дата «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда» необходимо установить без исключения каждое из следующих обстоятельств: имели ли место действия (бездействие) ответчика, которые причинили истцу нравственные или физические страдания. В чем конкретно заключались данные действия (бездействие) и являлись ли они неправомерными? какие личные неимущественные права истца нарушены этими действиями и на какие нематериальные блага они посягают? какие нравственные или физические страдания были перенесены потерпевшим, с обязательным указанием на то, чем подтверждается факт перенесения потерпевшим этих страданий (т.е. не достаточно заявить, например, о физических болях или нервном срыве, все эти ссылки должны быть документально обоснованы, в российском праве нет презумпции морального вреда, т.е. нельзя, даже если кто-то совершил неправомерное действие по отношению к другому лицу, автоматически делать вывод, что тем самым последнему был нанесен моральный вред); необходимо установить и доказать причинно-следственную связь между тем вредом, который возник у потерпевшего и действием ответчика; наличие вины причинителя вреда.

В силу ст. 56 ГПК РФ именно на Истца возложена обязанность доказать факт причинения ему морального вреда действиями Ответчика. Между тем, из искового заявления остается неясным, какие действия Ответчика могли повлечь или повлекли причинение морального вреда Истцу и не следует, что непосредственно Истец получил физические и нравственные страдания.

Ввиду недоказанности фактов физических и нравственных страданий, доказывание причинно-следственной связи между отсутствующими страданиями Истца и действиями Ответчика невозможно.

Согласно норм действующего законодательства вне зависимости от того в рамках какого спора идет доказывание морального вреда, в рамках закона о защите прав потребителей или нет, состав элементов морального вреда один и тот же и во всех случаях он подлежит доказыванию. В данном случае, отсутствует наличие причинно-следственной связи между действиями Ответчика и наступлением у Истца каких-либо негативных последствий.

Оценив все доказательства в их совокупности, принимая во внимание, что действиями ответчиков причинение ущерба истцу не установлено, оснований для установления факта нарушения действиями ответчиком прав истца как потребителя не имеется, а потому требования истца не подлежат удовлетворению в полном объеме.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. телефон ГПК РФ, суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении исковых требований фио к наименование организации, наименование организации о взыскании неправомерно списанных денежных средств, неустойки, процентов за пользование чужими денежными средствами, компенсации морального вреда, взыскании штрафа, судебных расходов отказать.

Решение может быть обжаловано в апелляционном порядке в Московский городской суд через Зюзинский районный суд города Москвы в течение месяца со дня принятия решения суда в окончательной форме.

Судья:

1