Мировой судья Константинова А.В. №11-210/2016

**АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ**

26 октября 2016 года г.Москва

Бабушкинский районный суд г.Москвы в составе председательствующего судьи Скулиной Ю.А.,

при секретаре судебного заседания Парфеновой Н.И.,

рассмотрев в открытом судебном заседании апелляционную жалобу истца на решение мирового судьи судебного участка №330 Бабушкинского района г.Москвы от 27 мая 2016 года, которым постановлено:

В удовлетворении исковых требований Маркина \*\*\* к ПАО «Сбербанк России» о взыскании денежных средств, компенсации морального вреда,- отказать,-

**УСТАНОВИЛ:**

Маркин В.И. обратился в суд с вышеуказанным иском к ПАО «Сбербанк России», в котором просил взыскать с ответчика денежные средства в размере 4 000 руб., и компенсацию морального вреда в размере 40 000 руб., путем перевода денежных средств на его пенсионный счет. Свои требования истец обосновал тем, что между сторонами заключен договор банковского обслуживания, который включает в себя заявление на банковское обслуживание, условия использования банковских карт ПАО «Сбербанк России», условия банковского обслуживания физических лиц ПАО «Сбербанк «России». 16 июня 2014 года был осуществлен вход в систему «Сбербанк Онлайн» с использованием идентификатора пользователя и пароля, полученного по банковской карте, принадлежащей истцу. Далее с карты осуществлена операция перевода денежных средств на сумму 500 руб. в адрес «Яндекс. Деньги». 28 июня 2014 года вновь был осуществлен вход в систему «Сбербанк Онлайн», и с карты истца произведена операция по переводу денежных средств в размере 3 500 руб. на карту другого клиента ПАО «Сбербанк России». Вместе с тем, указанные операции истцом не производились, более того, услуга «Мобильный банк» у него не подключена, в связи с чем он обратился к ответчику с требованием вернуть денежные средства в размере 4 000 руб., списанные с его лицевого счета. На требование истца ответчик пояснил, что указанные операции были подтверждены СМС-паролем с телефонных номеров, подключенных к банковской карте истца по услуге «Мобильный банк». Тогда как данные телефонные номера истцу не принадлежат. Поскольку в добровольном порядке требование истца ответчиком не было удовлетворено, истец обратился в правоохранительные органы, однако, в возбуждении уголовного дела было отказано. Истец полагает, что ответчик обязан возместить ему денежные средства, списанные с его карты без его согласия.

Истец в суд первой инстанции явился, исковые требования поддержал.

Представитель ответчика в суд первой инстанции явился, исковые требования не признал.

Третье лицо Цветаева М.С. в суде первой инстанции не явилась, о месте и времени слушания извещена.

Мировым судьей постановлено указанное выше решение.

На состоявшееся решение истцом подана жалоба, согласно которой просит решение отменить, принять по делу новое решение, которым исковые требования удовлетворить, указывая, что судом первой инстанции неправильно определены обстоятельства, имеющие значение для дела.

Истец в суд второй инстанции явился, доводы апелляционной жалобы поддержал.

Представитель ответчика не явился, о месте и времени слушания извещен, причины неявки не сообщил, с ходатайством об отложении слушания не обращался, возражений относительно доводов апелляционный жалобы не представил, в связи с чем суд приходит к выводу о рассмотрении дела в его отсутствие.

Третье лицо – Цветаева М.С. не явилась, о месте и времени слушания извещена, причины неявки не сообщила, с ходатайством об отложении слушания не обращалась, возражений относительно доводов апелляционный жалобы не представила, в связи с чем суд приходит к выводу о рассмотрении дела в ее отсутствие.

Заслушав истца, исследовав письменные материалы дела, суд апелляционной инстанции приходит к выводу, что не имеется оснований для отмены решения мирового судьи, постановленного в соответствии с фактическими обстоятельствами дела.

Согласно [п. 1 ст. 845](consultantplus://offline/ref=92932F5BCE25FAA8F6DB719436679220AF429F5FB8D10B04F52D7352CB6D0603730C77ADA3F8CA2BjC36M) ГК РФ по договору банковского счета 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.

В [п. 3 ст. 847](consultantplus://offline/ref=92932F5BCE25FAA8F6DB719436679220AF429F5FB8D10B04F52D7352CB6D0603730C77ADA3F8CA2AjC34M) ГК РФ указано, что договором может быть предусмотрено удостоверение прав распоряжения денежными суммами, находящимися на счете, электронными средствами платежа и другими документами с использованием в них аналогов собственноручной подписи [(пункт 2 статьи 160)](consultantplus://offline/ref=92932F5BCE25FAA8F6DB719436679220AF429F58BAD60B04F52D7352CB6D0603730C77ADABjF3EM), кодов, паролей и иных средств, подтверждающих, что распоряжение дано уполномоченным на это лицом.

В силу [ст. 848](consultantplus://offline/ref=92932F5BCE25FAA8F6DB719436679220AF429F5FB8D10B04F52D7352CB6D0603730C77ADA3F8CA2AjC35M) ГК РФ банк обязан совершать для клиентов операции, предусмотренные для счетов данного вида законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота, если договором банковского счета не предусмотрено иное.

Согласно [ст. 854](consultantplus://offline/ref=92932F5BCE25FAA8F6DB719436679220AF429F5FB8D10B04F52D7352CB6D0603730C77ADA3F8CA28jC37M) ГК РФ списание денежных средств со счета осуществляется банком на основании распоряжения клиента. Без распоряжения клиента списание денежных средств, находящихся на счете, допускается по решению суда, а также в случаях, установленных законом или предусмотренных договором между банком и клиентом.

В соответствии с [ч. 4](consultantplus://offline/ref=2D244A289371D09493756691B759EB8D4E373C87B402D8179710433566A0BD818BB27AE5CF0DB2F9d153M) и [5 ст. 8](consultantplus://offline/ref=2D244A289371D09493756691B759EB8D4E373C87B402D8179710433566A0BD818BB27AE5CF0DB2F9d152M) Федерального закона от 27.06.2011 N 161-ФЗ "О национальной платежной системе" при приеме к исполнению распоряжения клиента оператор по переводу денежных средств обязан удостовериться в праве клиента распоряжаться денежными средствами, проверить реквизиты перевода, достаточность денежных средств для исполнения распоряжения клиента, а также выполнить иные процедуры приема к исполнению распоряжений клиентов, предусмотренные законодательством Российской Федерации.

Согласно п. 11.1 Условий использования банковских карт ОАО "Сбербанк России" (Далее - Условия) система «Сбербанк Онлайн» - услуга дистанционного доступа Держателя к своим счетам карт и другим продуктам в Банке, предоставляемая Банком Держателю через глобальную информационно-телекоммуникационную сеть "Интернет".

Доступ Держателя к услугам системы «Сбербанк Онлайн» осуществляется при условии его успешной идентификации и аутентификации на основании идентификатора пользователя и постоянного пароля, которые Держатель может получить одним из следующих способов (п. 11.6 Условий):

- идентификатор пользователя и постоянный пароль - через устройство самообслуживания с использованием своей основной Карты. Операция получения идентификатора пользователя и постоянного пароля подтверждается ПИН-кодом;

- идентификатор пользователя - через удаленную регистрацию на сайте Банка с использованием своей основной Карты;

- постоянный пароль - с использованием номера мобильного телефона, подключенного Держателем к услуге "Мобильный банк";

- идентификатор пользователя - через Контактный Центр Банка (при условии сообщения Держателем номера своей Карты Банка и корректной Контрольной информации Держателя).

Операции в системе «Сбербанк Онлайн» Держатель подтверждает одноразовыми паролями, которые вводятся при совершении операции в системе «Сбербанк Онлайн». Одноразовые пароли Держатель может получить (п. 11.7 Условий):

- через устройство самообслуживания Банка с использованием своей основной Карты Банка. Операция получения одноразовых паролей подтверждается ПИН-кодом;

- в СМС-сообщении, отправленном на номер мобильного телефона, подключенного Держателем к услуге "Мобильный банк" (при выборе данного способа получения одноразового пароля в системе «Сбербанк Онлайн»).

Необходимость подтверждения операции одноразовым паролем и тип одноразового пароля для подтверждения операции определяет Банк и доводит данную информацию до Держателя путем отображения информации в системе «Сбербанк Онлайн» при совершении операции.

Согласно п. п. 10.15, 10.16 Условий:

- Держатель подтверждает, что полученное Банком Сообщение рассматривается Банком как распоряжение (поручение) на проведение операций по счетам карт Держателя и на предоставление других услуг Банка, полученное непосредственно от Держателя.

- Сообщения (электронные документы), направленные Держателем в Банк посредством услуги "Мобильный банк", имеют юридическую силу документов на бумажных носителях, заверенных собственноручной подписью Держателя, оформленных в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, и порождают аналогичные им права и обязанности Держателя и Банка по настоящему Договору.

В пункте 11.8 Условий использования банковских карт ОАО "Сбербанк России" указано, что клиент соглашается с тем, что постоянный и одноразовый пароли являются аналогом собственноручной подписи.

В ходе судебного разбирательства установлено, что что Маркин В.И. является держателем банковской карты ПАО «Сбербанк России» № \*\*\* Maestro Социальная, № счета \*\*\*. К данной карте услуга «Мобильный банк» подключена не была.

16 июня 2014 года в 19 часов 22 минуты со счета принадлежащей истцу банковской карты № \*\*\* Maestro Социальная произведен перевод денежных средств в размере 500 рублей в адрес «Яндекс.Деньги» с использованием системы «Сбербанк Онлайн». При этом для обеспечения доступа к карте был использован одноразовый пароль.

28 июня 2014 года в 11 часов 02 минуты со счета принадлежащей истцу банковской карты № \*\*\* Maestro Социальная произведен перевод денежных средств в размере 3 500 руб. в адрес карты другого клиента Сбербанка – Цветаевой М.С. с использованием системы «Сбербанк Онлайн». При этом для обеспечения доступа к карте был использован одноразовый пароль.

Для входа в систему «Сбербанк Онлайн» были использованы реквизиты карты   
№ 676196000213184154 Maestro Социальная, принадлежащей истцу, что не оспаривалось в ходе судебного разбирательства.

К указанной карте № \*\*\* Maestro Социальная, была подключена услуга «Мобильный банк» 20 мая 2014 года на абонентский номер № \*\*\*, и 16 июня 2014 года на абонентский номер № \*\*\*, и были получены постоянный пароль и логин для входа в систему «Сбербанк Онлайн».

При этом, при проведении операций в системе «Сбербанк Онлайн» использованы правильный логин, постоянный и одноразовый пароли.

Истец обратился в отделение ПАО «Сбербанк России» с заявлениями о возврате незаконно списанных с его карты № \*\*\* денежных средств, в котором указал, что услуга «Мобильный банк» у него не подключена, подтверждение проведенных операций он не давал, списание денежных средств произведено без его согласия.

На данное заявление получен ответ, что оспариваемые операции по перечислению денежных средств были подтверждены СМС-паролем с телефонных номеров, указанных выше.

При таких обстоятельствах, оценив в совокупности все имеющиеся по делу доказательства, мировой судья пришел к правильному и обоснованному выводу об отказе в удовлетворении заявленных исковых требований.

Доводы апелляционный жалобы о том, что указанные выше номера мобильных телефоном не сообщались истцом ответчику при заключении договора банковского обслуживания, услуга «Мобильный банк» и «Сбербанк Онлайн» не подключались, операции по переводу денежных средств истец не совершал, были предметом исследования судом первой инстанции и им дана надлежащая оценка, исходя из конкретных обстоятельств дела, и совокупности исследованных в ходе судебного разбирательства доказательств.

Ссылка на то, что другие имеющие в ПАО «Сбербанк России» счета на имя Маркина В.И. были открыты по просьбе работодателя для зачисления заработной платы, которая так и не была зачислена, - не является основанием для отмены решения, поскольку в ходе судебного разбирательства установлено, что именно в целях осуществления банковских операций на один из расчетных счетов, открытых на имя истца, была подключена услуга «Мобильный банк», предоставляемая ответчиком.

При таких обстоятельствах, с учетом того, что отсутствуют существенные нарушения, которые могли бы повлечь отмену решения, суд апелляционной инстанции не находит оснований для отмены решения мирового судьи, постановленного в соответствии с требованиями действующего законодательства.

На основании изложенного и руководствуясь ст.ст.194-198,328,329 ГПК РФ,

**ОПРЕДЕЛИЛ:**

Решение мирового судьи судебного участка №330 Бабушкинского района г.Москвы от 27 мая 2016 года оставить без изменения, жалобу истца Маркина В.И. – без удовлетворения.

Судья Ю.А.Скулина