Судья: Ачамович И.В. Гр. дело № 33-19217/16

**АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ**

18 мая 2016 года

Судебная коллегия по гражданским делам Московского городского суда в составе председательствующего Шубиной И.И.,

судей Морозовой Д.Х., Демидовой Э.Э.,

при секретаре Ишмурзине Д.Р.,

заслушав в открытом судебном заседании по докладу судьи Морозовой Д.Х.

гражданское дело по апелляционной жалобе истца С\*И.В. на решение Гагаринского районного суда г. Москвы от 15 января 2016 года, которым постановлено:

«В удовлетворении исковых требований С\*И.В. к ПАО «Сбербанк России» о взыскании неправомерно списанных денежных средств со счета - отказать»,

**установила:**

С\* И.В. обратилась в суд с иском к ПАО «Сбербанк России» о взыскании неправомерно списанных денежных средств.

В обоснование иска указав, что истец владеет дебетовой картой MasterCard № \*\*\*, прикрепленной к номеру телефона +\*\*\*. 15 мая 2015 года истец получила СМС-сообщение на указанный номер телефона следующего содержания: «Операции по Вашей карте приостановлены. Инфо: \*\*\*. От Сбербанка». В ходе разговора, сотрудник Банка, объяснил, что с ее карты пытались списать денежную сумму на неподтвержденный номер телефона, в связи с чем служба безопасности Банка временно заблокировала карту, о чем ей и было направлено СМС-сообщение, а также сообщил, что ее карту необходимо перевыпустить для исключения случая мошенничества. Для этого необходимо через «Сбербанк-Онлайн» оплатить 14 руб. с использованием пароля, который незамедлительно ей будет выслан на номер телефона. Получив пароль, истец сообщила его сотруднику Банка, затем получила СМС-сообщение о том, что успешно прошла регистрацию в Сбербанк-Онлайн. Затем пришло сообщение с паролем для подтверждения входа в систему. Сотрудник попросил продиктовать ему пароль для перевода 14 руб. Дальше пришло сообщение о создании шаблона по переводу 14 руб. и пароль для подтверждения данной операции. После чего, с карты дважды были списаны по \*\*\* руб. с комиссией \*\*\* руб. без указания назначения платежа, номера счета и подтверждения транзакции. Истцом было написано заявление в ПАО «Сбербанк» с требованием разобраться и вернуть денежные средства, однако, до настоящего времени денежные средства не возвращены.

Основываясь на изложенном, истец просит взыскать с ответчика незаконно списанные денежные средства в размере \*\*\* руб., проценты за пользование чужими денежными средствами с 19 мая 2015 года по день фактического возврата ответчиком денежных средств, компенсацию морального вреда в размере \*\*\* руб., судебные расходы, понесенные на оплату юридических услуг в размере \*\*\* руб. и на оплату государственной пошлины в размере \*\*\* руб.

Истец С\* И.В. и ее представитель по доверенности Борисова Г.Г. в судебное заседание явились, исковые требования поддержали по основаниям, изложенным в исковом заявлении.

Представитель ответчика ПАО «Сбербанк России» по доверенности Прокофьева Н.А. в судебное заседание явилась, исковые требования не признала по доводам, изложенным в письменном отзыве.

Судом постановлено указанное выше решение, об отмене которого по доводам апелляционной жалобы просит истец С\* И.В., ссылаясь на незаконность и необоснованность постановленного судебного решения.

Проверив материалы дела в пределах доводов апелляционной жалобы в порядке ст. 327.1 ГПК РФ, выслушав истца С\* И.В., представителя истца по доверенности Борисову Г.Г., представителя ответчика по доверенности Субракова Е.М., обсудив доводы апелляционной жалобы, судебная коллегия не находит оснований для отмены решения суда, постановленного в соответствии с требованиями закона и материалами дела.

Судом установлено, что С\* И.В. обратилась в ПАО «Сбербанк России», с заявлением на получение международной карты MasterCard. Тогда же истец был ознакомлен с Условиями выпуска и обслуживания карт ОАО «Сбербанк России», тарифами ОО «Сбербанк России», памяткой держателя, что истцом не оспаривается.

Условия выпуска и обслуживания карт ОАО «Сбербанк» в совокупности с памяткой держателя карт ОАО «Сбербанк России», заявлением на получение карты в совокупности являются заключенным межу клиентом и ОАО «Сбербанк России» договором на выпуск и обслуживание банковской карты. Заключенный между сторонами договор является договором присоединения, основные положений которого в одностороннем порядке сформулированы Сбербанком в условиях.

На основании указанных документов Банком открыт счет № \*\*\* и выдана банковская карта № \*\*\*, эмитированная на имя истца, а также невскрытый ПИН-конверт к указанной банковской карте.

Истцом была подключена услуга «Мобильный банк» на номер телефона +\*\*\*, что следует из собственноручно подписанного заявления на получение международной карты, а также не отрицается истцом в исковом заявлении.

15 мая 2015 года в 13 час. 25 мин. в системе «Сбербанк ОнЛ@йн» истец с помощью указанной карты и телефона, на которой подключена услуга «Мобильный банк» зарегистрировалась на странице входа «Сбербанк ОнЛ@йн», подтвердив удаленную регистрацию одноразовым паролем, направленный Банком на телефон истца +\*\*\*. В дальнейшем был установлен логин (идентификатор) и постоянный пароль, для входа в систему «Сбербанк ОнЛ@йн».

Согласно п. 3.4 условий Приложения № 1, п. 3.2 Условий Приложения № 4 клиенту предоставляется возможность проведения банковских операция по счетам и вкладам через удаленные каналы обслуживания, а именно через систему «Сбербанк ОнЛ@йн».

Согласно п. 1.2 Условий клиенту предоставляется возможность проведения банковских операций через удаленные каналы обслуживания, в частности систему «Сбербанк ОнЛ@йн».

Основанием для предоставления услуг проведения банковских операций в системе «Сбербанк ОнЛ@йн» является подключение клиента к системе «Сбербанк ОнЛ@йн». Услуги предоставляются при условии положительной идентификации и аутентификации клиента в системе «Сбербанк ОнЛ@йн». Согласно п. 3.12 Приложения № 4 Условий держатель карты обязан выполнять Условия и Правила, изложенные в Памятке держателя, не сообщать ПИН-код и 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 ПИН-кода; обязуется хранить пароли в недоступном для третьих лиц месте, не передавать их для совершения операций другим лицам (п. 3.9 Приложения № 4 Условий).

Согласно п. 3.13 Приложения № 4 Условия клиент согласен, что несет ответственность по операциям, совершенным в сети Интернет с использованием полученных одноразовых паролей, а также по операциям, совершенным через систему «Сбербанк ОнЛ@йн»; согласен, что документы в электронной форме, направляемые клиентом Банку через систему «Сбербанк ОнЛ@йн», после положительных результатов аутентификации и идентификации клиента считаются отправленными от имени клиента и признаются равнозначными, в т.ч. имеют равную юридическую и доказательственную силу, документам на бумажном носителе, подписанным собственноручной подписью клиента, и порождают аналогичные им права и обязанности сторон по настоящему договору. Указанные документы являются основанием для проведения Банком операций, заключения договоров (сделок) и совершения иных действий от имени клиента. Сделки, заключенные путем передачи в Банк распоряжений клиента, подтвержденных с применением средств идентификации и аутентификации клиента, предусмотренных договором, удовлетворяют требованиям совершения сделок в простой письменной форме в случаях, предусмотренных законодательством, и влекут последствия, аналогичные последствиям совершения сделок, совершенных при физическом присутствии лица, совершающего сделку. Данные документы в электронной форме могут быть представлены в качестве доказательств в суде, равносильных письменным доказательствам.

Согласно п. 3.21 Приложения № 4 Условия клиент согласен с тем, что Банк не несет ответственности за убытки, понесенные клиентом в связи с использованием им системы «Сбербанк ОнЛ@йн», в том числе, убытки, понесенные в связи с неправомерными действиями третьих лиц.

Согласно п. 3.22 Приложения № 4 Условий клиент согласен с тем, что осуществляет передачу распоряжений, поручений и/или информации через интернет, осознавая, что сеть Интернет не является безопасным каналом связи, и соглашается нести все риски, связанные с возможным нарушением конфиденциальности, возникающие вследствие использования такого канала связи; клиент согласен с тем, что он самостоятельно и за свой счет обеспечивает подключение своих вычислительных средств к сети Интернет, доступ к сети Интернет, а также обеспечивает защиту собственных вычислительных средств от несанкционированного доступа и вредоносного программного обеспечения. В случае получения услуги «Сбербанк ОнЛ@йн» на не принадлежащих клиенту вычислительных средствах, клиент соглашается нести все риски, связанные с возможным нарушением конфиденциальности и целостности информации, а также возможными неправомерными действиями иных лиц.

Из материалов дела усматривается, что вход в «Сбербанк ОнЛ@йн» был осуществлен 15 мая 2015 года в 13 час. 25 мин. с использованием логина и постоянного пароля карты № 5469\*\*\*\*\*\*4766. На мобильный телефон +\*\*\* направлено соответствующее уведомление: Сбербанк ОнЛ@йн. Выполнен вход. Не вводите, никому не сообщайте свой номер телефона, данные паспорта и карт.

Дополнительная идентификация пройдена с использованием SMS-пароля: Сбербанк ОнЛ@йн. Пароль для подтверждения входа в систему «… Сбербанк ОнЛ@йн. Остерегайтесь мошенничества! Никому не сообщайте свой пароль и не подтверждайте операции, которые Вы не совершали. Не используйте пароль для отмены/аннулирования операций и шаблонов!».

15 мая 2015 года в 13 час. 32 мин. через систему «Сбербанк ОнЛ@йн» в разделе «Управление шаблонами» были созданы два шаблона для последующего проведения операций перевода денежных средств с карты № 5469\*\*\*\*\*4766 на карты третьих лиц № 4279\*\*\*\*\*6000 и № 4279\*\*\*\*\*6286 посредством системы «Сбербанк ОнЛ@йн». Операции создания шаблонов были подтверждены вводом правильного одноразового СМС-пароля, направленного на номер телефона +\*\*\*. В соответствии с руководством пользователя «Сбербанк ОнЛ@йн» проведение операций по созданному шаблону не требует дополнительного подтверждения одноразовым паролем.

Таким образом, по оспариваемым операциям на телефон истца направлялись СМС-сообщении следующего содержания: 15 мая 2015 года в 13 час. 25 мин. - «Сбербанк ОнЛ@йн». Пароль для подтверждения удаленной регистрации «…»; 15 мая 2015 года в 13 час. 28 мин. - «Сбербанк ОнЛ@йн». Создание шаблона. Внимательно проверьте реквизиты операции: карта списания \*\*\*\* 4766, карта зачисления \*\*\*\* 6000, сумма 14,00 RUB. Пароль для подтверждения данной операции «…»; 15 мая 2015 года в 13 час. 34 мин. - «Сбербанк ОнЛ@йн». Создание шаблона. Внимательно проверьте реквизиты операции: карта списания \*\*\*\* 4766, карта зачисления \*\*\*\* 6286, сумма 14,00 RUB. Пароль для подтверждения данной операции «…».

Отказывая в удовлетворении исковых требований, суд первой инстанции дал оценку собранным по делу доказательствам в соответствии со [ст. 67](consultantplus://offline/ref=CF8F79F36104DCD2988E5DF4D661BD2AA3508472B972274D7C663CE2153FEEA5234F0FA6B60FFDBDEDK1Q) ГПК РФ и с учетом требований норм материального права, подлежащих применению к спорным правоотношениям, исходил из того, что действия ПАО «Сбербанка России» по списа­нию спорных денежных средств были произведены правомерно,поскольку проведение операций по переводу денежных средств, проведены корректно, с подтверждением одноразовым паролем, идентификацией клиента в системе «Сбербанк ОнЛ@йн», то есть в рамках действующего между сторонами договора.

Судебная коллегия соглашается с выводами суда первой инстанции, поскольку они соответствуют представленным по делу доказательствам и основаны на правильном применении норм материального права.

Указание в апелляционной жалобе на то, что суд неправильно оценил представленные доказательства, не может служить основанием для отмены решения суда, поскольку все собранные по делу доказательства оценены судом первой инстанции по правилам [ст. 12](consultantplus://offline/ref=66CD53CA8BBF3553355C0EADF993EFB63C60CEA85E0FA7D575FBD33EA09947EB7ED29CD7E29D5760w1z5L), [67](consultantplus://offline/ref=66CD53CA8BBF3553355C0EADF993EFB63C60CEA85E0FA7D575FBD33EA09947EB7ED29CD7E29D556Cw1z1L) ГПК РФ.

Довод апелляционной жалобы о том, что судом неверно применены нормы материального права, поскольку спорные правоотношения подпадают под действие ст. 9 ФЗ от 27 июня 2011 года № 161-ФЗ «О национальной платежной системе», не влечет отмену постановленного судебного акта, так как основан на неверном толковании норм права.

Иные доводы, изложенные в апелляционной жалобе, подлежат отклонению, поскольку основаны на ошибочном толковании закона, не опровергают обстоятельств, установленных судом при рассмотрении настоящего дела, не влияют на законность обжалуемого судебного акта.

Таким образом, выводы суда основаны на объективном и непосредственном исследовании представленных сторонами доказательств, правовая оценка которым дана судом в соответствии с требованиями ст. 67 ГПК РФ, нарушений норм материального и процессуального права, влекущих отмену решения суда, не имеется, фактические обстоятельства дела судом установлены правильно.

Учитывая изложенное, судебная коллегия не находит оснований к отмене или изменению решения суда по доводам апелляционной жалобы.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 328, 329 ГПК РФ судебная коллегия,

**определила:**

Решение Гагаринского районного суда г. Москвы от 15 января 2016 года оставить без изменения, апелляционную жалобу истца С\* И.В. - без удовлетворения.

Председательствующий:

Судьи: