**Судья Ачамович И.В. Дело № 33-3588/16**

**АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ**

город Москва 02 февраля 2016 года

Судебная коллегия по гражданским делам Московского городского суда в составе:

председательствующего судьи – Ермиловой В.В.,

судей – Новиковой Е.А., Мищенко О.А.,

при секретаре – Ишмурзине Д.Р.,

рассмотрев в открытом судебном заседании по докладу судьи Мищенко О.А.,

дело по апелляционной жалобе представителя Колягина – Козлова на решение Гагаринского районного суда города Москвы от 20 ноября 2015 года, которым постановлено:

В удовлетворении исковых требований Колягина к ПАО «Сбербанк России» о взыскании убытков, процентов за пользование чужими денежными средствами, штрафа, компенсации морального вреда - отказать.

**УСТАНОВИЛА:**

Истец Колягин обратился в суд с иском к ПАО «Сбербанк России» о взыскании убытков, штрафа, компенсации морального вреда, указывая, что с 10.05.2012 года, на основании договора № \*\*\* является клиентом ОАО «Сбербанк России». В обеспечении указанного договора Колягину в отделении 9038/01164 открыт лицевой счет № \*\*\* по вкладу денежных средств в долларах США. В период с 10.05.2012 года по 28.09.2013 года истцом осуществлялись взносы и получение денежных средств по счету. С 28.09.2013 года по 16.04.2014 года истец никаких операций со счетом не производил. По состоянию на 16.04.2014 года с учетом начисленных процентов на счете находилось \*\*\* долларов США, которые 16.04.2014 года были сняты со счета неизвестными лицами. Кроме того, 06.05.2013 года ответчиком ОАО «Сбербанк России» истцу была выдана кредитная карта с лимитом кредита \*\*\* рублей, которой истец ни разу не воспользовался. Вместе с тем, 15.04.2014 года неизвестными лицами с кредитной карты были сняты денежные средства в размере \*\*\* рублей. Истец считает, что ответчик не предпринял должным мер по обеспечению сохранности денежных средств истца, при этом ответчик отказался в добровольном порядке возместить истцу причиненный ему ущерб.

Истец Колягин просит суд взыскать с ПАО «Сбербанк России» денежные средства, являющиеся его вкладом, в размере \*\*\* долларов США в рублях по курсу ЦБ на день обращения в суд, проценты за пользование чужими денежными средствами в размере \*\*\* рублей, расходы на оплату юридических услуг в размере \*\*\* рублей, компенсацию морального вреда \*\*\* рублей, штраф за несоблюдение в добровольном порядке требований потребителя.

Истец Колягин в судебное заседание не явился, извещен.

Представитель истца Козлов в судебное заседание явился, исковые требования поддержал.

Представитель ответчика ПАО «Сбербанк России» Сергеев в судебное заседание явился, возражал против удовлетворения исковых требований.

Судом постановлено вышеуказанное решение, об отмене которого в полном объеме просит представитель истца Колягина – Козлов по доводам апелляционной жалобы, ссылаясь на неправильное применение судом норм материального права, неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела, а также нарушение норм процессуального права.

Колягин в судебное заседание апелляционной инстанции не явился, извещен.

Представитель истца Козлов в судебное заседание апелляционной инстанции явился, доводы апелляционной жалобы поддержал.

Представитель ПАО «Сбербанк России» - Сергеев в судебное заседание апелляционной инстанции явился, полагал решение законным и обоснованным.

В соответствии со [ст. ст. 167](consultantplus://offline/ref=5AC5CE1C2A39D9F6B8164EF787913E6C1E8D64D5982A984D601C98AE4AE38A8972865D5127D74A39q2EBL), [327](consultantplus://offline/ref=5AC5CE1C2A39D9F6B8164EF787913E6C1E8D64D5982A984D601C98AE4AE38A8972865D5226qDE3L) ГПК РФ судебная коллегия считает возможным рассмотреть дело в отсутствие истца Колягина В.В. извещенного о времени и месте рассмотрения дела.

Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=78C4F8DDBBA2302E3C172FD57D82C285D81EA6C7EF39BAA02274C68EI7o1L) от 19 декабря 2003 г. за № 23 «О судебном решении» разъяснил, что решение должно быть законным и обоснованным ([часть 1 статьи 195](consultantplus://offline/ref=78C4F8DDBBA2302E3C172FD57D82C285DD1CA6C1EB3AE7AA2A2DCA8C760BC5049F6E3E713FE81792IBo3L) ГПК РФ). Решение является законным в том случае, когда оно принято при точном соблюдении норм процессуального права и в полном соответствии с нормами материального права, которые подлежат применению к данному правоотношению, или основано на применении в необходимых случаях аналогии закона или аналогии права ([часть 1 статьи 1](consultantplus://offline/ref=78C4F8DDBBA2302E3C172FD57D82C285DD1CA6C1EB3AE7AA2A2DCA8C760BC5049F6E3E713FE81E93IBo9L), [часть 3 статьи 11](consultantplus://offline/ref=78C4F8DDBBA2302E3C172FD57D82C285DD1CA6C1EB3AE7AA2A2DCA8C760BC5049F6E3E713FE81E96IBo0L) ГПК РФ). Решение является обоснованным тогда, когда имеющие значение для дела факты подтверждены исследованными судом доказательствами, удовлетворяющими требованиям закона об их относимости и допустимости, или обстоятельствами, не нуждающимися в доказывании ([статьи 55](consultantplus://offline/ref=78C4F8DDBBA2302E3C172FD57D82C285DD1CA6C1EB3AE7AA2A2DCA8C760BC5049F6E3E713FE81C96IBo6L), [59](consultantplus://offline/ref=78C4F8DDBBA2302E3C172FD57D82C285DD1CA6C1EB3AE7AA2A2DCA8C760BC5049F6E3E713FE81C94IBo2L) - [61](consultantplus://offline/ref=78C4F8DDBBA2302E3C172FD57D82C285DD1CA6C1EB3AE7AA2A2DCA8C760BC5049F6E3E713FE81C94IBo6L), [67](consultantplus://offline/ref=78C4F8DDBBA2302E3C172FD57D82C285DD1CA6C1EB3AE7AA2A2DCA8C760BC5049F6E3E713FE81C9AIBo7L) ГПК РФ), а также тогда, когда оно содержит исчерпывающие выводы суда, вытекающие из установленных фактов.

В соответствии с ч. 1 ст. 327.1 ГПК РФ суд апелляционной инстанции рассматривает дело в пределах доводов, изложенных в апелляционных жалобе, представлении и возражениях относительно жалобы, представления.

Проверив материалы дела, выслушав объяснения представителя истца Колягина – Козлова, представителя ПАО «Сбербанк России» - Сергеева, обсудив доводы апелляционной жалобы, судебная коллегия не находит оснований к отмене решения суда, постановленного в соответствии с фактическими обстоятельствами дела и требованиями закона.

Как установлено судом, Колягин является вкладчиком и держателем карты ОАО «Сбербанк России», отношения между Банком и Истцом основываются на Заявлении на получение банковской карты, Условиях банковского обслуживания физических лиц ОАО «Сбербанк России» и Тарифов Банка.

В рамках заключенного Договора Истцу был открыт счет \*\*\* и выдана кредитная карта Visa Gold № \*\*\*.

Истцом была подписана «Информация о полной стоимости кредита по кредитной револьверной карте при условии ежемесячного погашения суммы обязательного платежа, предусмотренного условиями договора», в которой согласованы основные условия получения кредита: кредитный лимит - \*\*\* руб.; срок кредита - 36 месяцев; процентная ставка по кредиту - 17,9%; минимальный ежемесячный платеж по погашению основного долга - 5% от размера задолженности; дата платежа - не позднее 20 дней с даты формирования отчета.

В соответствии с п. 1.10, 1.11 Условий Действие Договора распространяется на счета карт, открытые как до, так и после заключения Договора, а также на вклады, предусмотренные договором, открываемые Клиенту в рамках Договора, а также открытые в рамках отдельных договоров.

В рамках Договора Клиенту предоставляется возможность проведения банковских операций через удаленные каналы обслуживания.

В Заявлении на получение международной карты Сбербанка России от 06.05.2013. собственноручно подписанном Истцом, дано поручение Банку на подключение карты к «Мобильному банку» и указан номер мобильного телефона \*\*\*.

В соответствии с разделом Заявления «Подтверждение сведений и условий ОАО «Сбербанк России» Истец подтвердил достоверность содержащихся в Заявлении сведений.

14.04.2014 года с использованием реквизитов карты № \*\*\*, идентификатора пользователя и постоянного пароля, был осуществлен вход в систему «Сбербанк Онлайн» и дано распоряжение банку о перечислении денежных средств в размере \*\*\* руб. в адрес компании YANDEX.MONEY .

Для дополнительной аутентификации и идентификации Клиента на номер мобильного телефона \*\*\*, подключенного к системе «Мобильный банк», перед совершением операций, Банком было направлено CMC-сообщение, содержащее счет, сумму денежных средств, код для подтверждения проведения операции.

После введения одноразового пароля в системе Сбербанк ОнЛ@йн, подтверждающего проведение операции, банком была произведена операция списания денежных средств и направлено сообщение Истцу о списании со счета истца денежных средств в пользу компании, что свидетельствует о даче распоряжения на перечисление Истцом услуги по перечислению денежных средств с карты Истца, путем направления поручений в Банк, подтвержденных паролем, на перевод денежных средств с его карты, что подтверждается, распечаткой сообщений системы Сбербанка Mbank, протоколами проведения операции.

В дальнейшем Истцом был осуществлен вход в систему СбербанкОнлайн, о чем Истцу было направлено смс-сообщение «ОнЛ@йн. 20:42 14.04.2014 года вход в систему, и дано распоряжение Банку о перечисление денежных средств с карты Истца в счет оплаты услуг мобильной связи номеров мобильных телефонов \*\*\* в размере 40000 руб., \*\*\* в размере \*\*\* руб.

Для дополнительной аутентификации и идентификации Клиента на номер мобильного телефона \*\*\*, подключенного к системе «Мобильный банк», перед совершением операций были также направлены смс-сообщения с реквизитами платежа и паролем для подтверждения перечисления денежных средств, которые были введены корректно, после чего Банк исполнил распоряжение Клиента, что подтверждается смс-сообщениями, протоколами проведения операций.

Аналогичные операции по перечислению денежных средств со счета Истца № \*\*\* в счет оплаты услуг мобильной связи были совершены на номер \*\*\* в размере \*\*\* руб. и на номер \*\*\* в размере \*\*\* руб., подтвержденные паролем, что подтверждается представленными в материалах дел копиями смс-сообщений и протоколов.

16.04.2014 через систему «ОнЛ@йн» совершена операция по переводу денежных средств с валютного счета вклада «Универсальный 5 лет» № \*\*\*, принадлежащего Истцу, в размере \*\*\* долларов США на счет вклада «Универсальный на 5 лет» № \*\*\*, также принадлежащий Истцу.

В соответствии с п.п. 3.6, 3.7 Условий Приложение № 4, основанием для предоставления услуг проведения банковских операций в системе «Сбербанк ОнЛ@йн» является подключение Клиента к система «Сбербанк ОнЛ@йн» путем получения Идентификатора пользователя (через устройство самообслуживания Банка с использованием Карты и вводом ПИНа или через Контактный Центр Банка) и постоянного пароля (через устройство самообслуживания Банка с использованием Карты и вводом ПИНа или мобильный телефон Клиента, подключенный к системе «Мобильного банка» по Картам). Услуги предоставляются при условии положительной идентификации и аутентификации Клиента в системе «Сбербанк ОнЛ@йн».

Согласно Условиям 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:

В силу п. 3.20.1 Условий Приложение № 4, держатель карты обязуется хранить Идентификатор Пользователя, пароль и одноразовые пароли в недоступном для третьих лиц месте, не передавать их для совершения операций другим лицам.

- Клиент соглашается с получением услуг посредством системы «Сбербанк ОнЛ@йн» через сеть Интернет, осознавая, что сеть Интернет не является безопасным каналом связи, и соглашается нести финансовые риски и риски нарушения конфиденциальности, связанные с возможной компрометацией информации при её передаче через сеть Интернет (п. 3.10 Условий Приложение № 4).

- согласен с тем, что 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 (п. 3.11 Условий Приложение № 4).

Согласно п. 3.9 Условий Приложение № 4 Клиент соглашается с тем, что постоянный и одноразовый пароли являются аналогом собственноручной подписи. Электронные документы, подтвержденные постоянным и/или одноразовым паролем, признаются Банком и Клиентом равнозначными документам на бумажном носителе и могут служить доказательством в суде. Указанные документы являются основанием для проведения Банком операций и могут подтверждать факт заключения, исполнения, расторжения договоров и совершения иных действий (сделок). 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.

Клиент соглашается с тем, что документальным подтверждением факта совершения им операции является протокол проведения операций в автоматизированной системе Банка, подтверждающий корректную идентификацию и аутентификацию Клиента и совершение операции в такой системе.

Клиент обязуется перед вводом в системе «Сбербанк ОнЛ@йн» одноразового пароля, полученного в смс-сообщении в рамках услуги «Мобильный банк», в обязательном порядке сверить реквизиты совершаемой операции с реквизитами в смс-сообщении, содержащем одноразовый пароль. Вводить пароль в систему только при условии совпадения реквизитов совершаемой операции с реквизитами в смс-сообщении, содержащем одноразовый пароль, и согласии с проводимой операцией.

Без положительной аутентификации (введение постоянного пароля и/или одноразовых паролей) и идентификации (соответствие Идентификатора Пользователя, введенного Клиентом в систему «Сбербанк ОнЛ@йн», Идентификатору Пользователя, присвоенному Клиенту и содержащемуся в базе данных Банка) Клиента осуществление каких-либо операций с использованием системы невозможно.

Для входа в систему «Сбербанк ОнЛ@йн» и проведения операций требуется дополнительная аутентификация Клиента с использованием одноразовых паролей, получаемых Клиентом через «Мобильный банк» по картам, в частности - создание шаблонов платежей в адрес получателей.

Согласно п. 2.5 Условий подключение клиента к услуге «Мобильный банк» по картам осуществляется:

- на основании заявления на получение карты либо заявления на подключение к «Мобильному Банку» установленной Банком формы. Подписанного клиентом, оформляемого в подразделении Банка.

В соответствии с п. 3.19.2 Условия Клиент согласен с тем, что Банк не несет ответственности за последствия компрометации идентификатора пользователя, постоянного и/или одноразовых паролей Клиента, а также за убытки, понесенные Клиентом в связи с неправомерными действиями третьих лиц.

Банк не несет ответственности в случае, если информация о Карте, ПИНе, контрольной информации Клиента, Идентификаторе пользователя, логине, паролях системы «Сбербанк ОнЛ@йн» станет известной иным лицам в результате недобросовестного выполнения Клиентом условий их хранения и использования (п. 5.4 Условий стр. 12).

Банк не несет ответственности за последствия исполнения поручений, выданных неуполномоченными лицами, и в тех случаях, когда с использованием предусмотренных банковскими правилами и Условий процедур Банк не мог установить факта выдачи распоряжения неуполномоченными лицами, (п. 5.5 Условий стр. 12).

В силу п. 5.9 Условий, 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.

Учитывая вышеназванные положения «Условий банковского обслуживания физических лиц», руководствуясь ст. 845 ГК РФ, суд пришел к правильному выводу, что требования истца о взыскании в ответчика денежных средств не подлежат удовлетворению, поскольку операции по переводу денежных средств выполнены в соответствии с «Условиями банковского обслуживания физических лиц».

Судебная коллегия соглашается с выводами суда первой инстанции.

Доводы апелляционной жалобы представителя истца Колягина – Козлова, что истец признан потерпевшим по уголовному делу, возбужденному по его заявлению, следовательно он не имеет отношения к снятию денежных средств со четов, судебная коллегия полагает не состоятельными, поскольку только приговором суда может быть установлена причастность или не причастность того или иного лица к совершенному преступлению. Приговора суда по данному делу в настоящее время не состоялось.

Также не состоятелен доводы апелляционной жалобы представителя истца об отсутствии документов, подтверждающих ознакомление Колягина с «Условиями банковского обслуживания физических лиц», на основании которых строятся отношения между банком и клиентом, поскольку согласно заявления Колягина на получение кредитной карты, он уведомлен, что «Условия выпуска и обслуживания кредитной карты ОАО «Сбербанк России», Тарифы ОАО «Сбербанк России», Памятка держателя, Руководство по использованию услуг «Мобильного банка», Руководство пользователя «Сбербанк Онлайн» размещены на сайте ОАО «Сбербанк России» и в отделениях Сбербанка России, следовательно, при должной степени заботливости и осмотрительности должен был ознакомиться с указанными документами.

Не состоятельным является доводы апелляционной жалобы, что перевод денежных средств на счет \*\*\* осуществлен банком без введения подтверждающего пароля, поскольку указанный счет был открыт на имя Колягина 17.04.2013 года и закрыт 22.11.2014 года, перевод между счетами клиента согласно Условий осуществляется без введения дополнительного пароля.

Кроме того, судебная коллегия учитывает, что операции по счету истца \*\*\* согласно протоколов проведения операций производились истцом и ранее 16.04.2014 года, оповещения и проведенных по указанному счету операциям истцу доставлялись, в связи с чем доводы об отсутствии доказательств принадлежности указанного счет истцу не состоятельны.

Иные доводы, изложенные в апелляционной жалобе, правовых оснований к отмене решения суда не содержат, направлены на переоценку доказательств, надлежащая оценка которым дана при рассмотрении дела в суде первой инстанции. Основания для их переоценки у суда апелляционной инстанции отсутствуют.

При таких обстоятельствах предусмотренных [ст.330](consultantplus://offline/ref=19F5FB48342174C05DBD62F5F3DC3462E0553D292353788ED03E00515CC32438D3D1EE1BACNF6FJ) Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации оснований для отмены решения суда по доводам апелляционной жалобы не имеется.

На основании вышеизложенного, руководствуясь [ст. ст. 327](consultantplus://offline/ref=78C4F8DDBBA2302E3C172FD57D82C285DD1CA6C1EB3AE7AA2A2DCA8C760BC5049F6E3E723EIEoCL) – 329 ГПК РФ, судебная коллегия

**ОПРЕДЕЛИЛА:**

Решение Гагаринского районного суда г. Москвы от 20 ноября 2015 года оставить без изменения, апелляционную жалобу представителя Колягина– Козлова– без удовлетворения.

**Председательствующий:**

**Судьи**: