Судья суда первой инстанции фио

Апелляционное производство № 33-47047/2021

**АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ**

22 ноября 2021 года Судебная коллегия по гражданским делам Московского городского суда в составе председательствующего судьи Матлахова А.С.,

судей фио, фио,

при помощнике судьи Покосовой В.Е.,

заслушав в открытом судебном заседании по докладу судьи фио дело № 2-1080/2021 по апелляционной жалобе истца Кулаковой А.В. на решение Хорошевского районного суда адрес от 04 марта 2021 года, которым отказано в удовлетворении исковых требований Кулаковой Анастасии Витальевны к ПАО «Сбербанк» о взыскании сумм,

**УСТАНОВИЛА:**

истец Кулакова А.В. обратилась в суд с иском к ответчику ПАО «Сбербанк» о взыскании суммы в размере сумма, неустойки в сумме сумма, компенсации морального вреда в размере сумма, штрафа в сумме сумма, указав в обоснование своих требований на то, что 18.02.2020 неизвестные лица сняли денежные средства в размере сумма с банковских карт, выпущенных ПАО «Сбербанк» для Кулаковой А.В. Денежные средства были похищены путем использования системы «Мобильный банк» с применением кода Сбербанк ID. Денежные средства похищены с дебетовой карты xxxx4204 в размере сумма на неизвестный счет, с кредитной карты xxxx3787 были перечислены сумма на зарплатную карту xxx8089, сумма на дебетовую карту сумма, с дебетовой карты xxxx5278 – сумма ПАО «Сбербанк» не обеспечил сохранность денежных средств на счете.

Судом постановлено приведенное выше решение, об отмене которого просит истец Кулакова А.В. по тем основаниям, что судом нарушены нормы материального и процессуального права.

Представитель третьего лица ОМВД МУ МВД адрес, извещенный надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, в судебное заседание суда апелляционной инстанции не явился, в связи с чем, руководствуясь ст. 327 ГПК РФ, судебная коллегия сочла возможным рассмотреть дело в его отсутствие.

Изучив материалы дела, заслушав объяснения истца Кулаковой А.В. и её представителя фио, возражения представителя ответчика фио, обсудив доводы апелляционной жалобы, судебная коллегия пришла к следующему.

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.

Согласно ст. 330 ГПК РФ, - основаниями для отмены или изменения решения суда в апелляционном порядке являются:

1) неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела;

2) недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела;

3) несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела;

4) нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

При рассмотрении данного дела такие нарушения судом первой инстанции не допущены, поскольку, разрешая спор, суд первой инстанции правильно установил обстоятельства, имеющие значение для дела, и дал им надлежащую оценку в соответствии с нормами материального права, регулирующими спорные правоотношения.

Так, судом первой инстанции установлено, что Кулаковой А.В. в ПАО «Сбербанк России» было открыто несколько счетов, включая счета к банковским картам.

Договоры банковского счета были заключены истцом на условиях банковского обслуживания ПАО «Сбербанк России».

Кулакова Анастасия Витальевна является владельцем банковской карты № 676280\*\*\*5278, счета № 40817810340005089746, банковской карты № 546940\*\*\*4204, счета № 40817810540011821840.

С Условиями выпуска и обслуживания карт, памяткой держателя карт ПАО Сбербанк, памяткой по безопасности при использовании карт и тарифами ПАО Сбербанк (которые в совокупности представляют собой договор, заключенный между истцом и ответчиком в соответствии со ст. ст. 432-438 ГК РФ (далее - договор)), истец была ознакомлена, согласна и обязалась их выполнять.

Согласно п. п. 5.1, 5.2 Условий использования банковских карт ПАО Сбербанк, информирование держателя об операциях, совершенных с использованием карты, производится путем предоставления банком держателю ежемесячно отчета по счету (далее-отчет) по месту ведения счета. Дополнительно информирование о совершенных операциях осуществляется банком в порядке, указанном клиентом в заявлении:

- путем направления отчета на указанный держателем электронный адрес;

- путем получения отчета в системе «Сбербанк Онлайн» для Держателей, подключенных к услуге.

Банк осуществляет отправку SMS-сообщения по каждой совершенной операции для держателей, подключенных к полному пакету услуги «Мобильный банк».

К банковским картам № 676280\*\*\*5278 и 546940\*\*\*4204 была подключена услуга мобильный банк к номеру +7-968-743-54-85, что следует из выгрузки программы мобильный банк.

Согласно п. 9.11 Условий использования банковских карт ПАО Сбербанк, предоставление держателю услуги «Мобильный банк» осуществляется в соответствии с договором и руководством по использованию «Мобильного банка», размещаемым на официальном сайте банка и в подразделениях банка.

Согласно п. 9.27 Условий использования банковских карт ПАО Сбербанк, банк не несет ответственности:

- в случае указания в сообщении неверного реквизита платежа и/или суммы платежа, а также по спорам и разногласиям, возникающим между держателем и организациями-получателями платежа, если споры и разногласия не относятся к предоставлению услуги «Мобильный банк»;

- по претензиям лиц - владельцев номеров мобильных телефонов, указанных держателем при подключении услуги «Мобильный банк»;

- за недоставку сообщения на телефон держателя, в случае если это обусловлено причинами, не зависящими от банка (сообщение не отправлено оператором мобильной связи, телефон держателя недоступен длительное время и т.п.);

- за ущерб и факт разглашения банковской тайны, возникшие вследствие допуска держателем третьих лиц к использованию мобильного телефона, номер которого используется для предоставления услуги «Мобильный банк»;

- за последствия исполнения распоряжения, переданного в банк с использованием номера мобильного телефона держателя, в том числе, в случае использования мобильного телефона держателя неуполномоченным лицом;

- за ущерб, возникший вследствие утраты или передачи держателем собственного мобильного телефона неуполномоченным лицам;

- в случае невозможности предоставления услуг «Мобильного банка» по независящим от банка обстоятельствам, в том числе по причине не предоставления банку сторонними организациями сервисов, необходимых для реализации услуги «Мобильный банк».

Согласно п. 9.20 Условий использования банковских карт ПАО Сбербанк, клиент соглашается на передачу распоряжений, поручений и/или информации по каналам передачи сообщений, осознавая, что такие каналы передачи информации не всегда являются безопасными, и соглашается нести все риски, связанные с возможным нарушением конфиденциальности, возникающие вследствие использования таких каналов передачи информации.

Согласно п. 2.16 Условий, держатель обязуется:

- не сообщать ПИН, контрольную информацию, код клиента, логин (идентификатор пользователя), постоянный/одноразовый пароли, пароль мобильного устройства, в памяти которого сохранены номер и срок действия NFC-карты (далее - реквизиты NFC-карты), цифровой код, используемый при проведении операции с применением биометрического метода идентификации, не передавать карту (ее реквизиты). Мобильное устройство, в памяти которого сохранены реквизиты NFC-карты, третьим лицам, предпринимать необходимые меры для предотвращения утраты, повреждения, хищения карты, мобильного устройства, в памяти которого сохранены реквизиты NFC-карты;

- нести ответственность по операциям, совершенным с использованием биометрического метода идентификации, и операциям, совершенным с использованием ПИН, логина (идентификатора пользователя) и постоянного/ одноразовых паролей, кодов, сформированных на основании биометрических данных держателя карты и/или при введении пароля мобильного устройства, в памяти которого сохранены реквизиты NFC-карты;

- не совершать операции с использованием реквизитов карты после ее сдачи в банк или после истечения срока ее действия, а также карты, заявленной как утраченная;

- не позднее рабочего дня, следующего за днем возбуждения производства по делу о банкротстве в соответствии с Федеральным законом от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», письменно уведомить об этом банк по месту ведения счета карты.

Если информация о ПИН, цифровом коде, используемом при проведении операции с применением биометрического метода идентификации, и реквизитах карты стала доступной третьим лицам, а также в случае возникновения риска несанкционированного использования Карты, реквизитов карты, ПИН держатель должен немедленно сообщить об этом в Банк по телефонам, указанным в памятке держателя (п. 2.16 Условий).

Согласно журналу входа в «Сбербанк Онлайн» 18.02.2020, Кулаковой А.В. осуществлен вход в систему «Сбербанк Онлайн».

Предоставление держателю услуг «Сбербанк Онлайн» осуществляется в соответствии с договором, а также в соответствии с руководством по использованию «Сбербанк Онлайн», размещаемым на официальном сайте банка в сети Интернет. Подключение держателя к услуге «Сбербанк Онлайн» осуществляется при условии наличия у держателя действующей карты, подключенной к услуге «Мобильный банк» (п. п. 10.4, 10.5 Условий использования банковских карт ПАО Сбербанк).

Согласно п. п. 10.6, 10.7 Условий использования банковских карт ПАО Сбербанк, доступ держателя к услугам системы «Сбербанк Онлайн» осуществляется при условии его успешной идентификации и аутентификации на основании идентификатора пользователя и постоянного пароля.

Постоянный и одноразовый пароли, введенные клиентом в системе «Сбербанк Онлайн» для целей подписания электронного документа, являются аналогом собственноручной подписи клиента. Электронные документы, в том числе договоры и заявления, подписанные и переданные с использованием постоянного и/или одноразового пароля, признаются банком и клиентом равнозначными документам на бумажном носителе, подписанным собственноручной подписью, и могут служить доказательством в суде (п. 10.8 Условий использования банковских карт ПАО Сбербанк).

Согласно Условиям использования банковских карт, через систему Сбербанк Онлайн может осуществляться перевод денежных средств между своими счетами.

18.02.2020 через систему Сбербанк Онлайн осуществлены ряд операций по переводу денежных средств между счетами Кулаковой А.В.:

- 18.02.2020 в 18:49:45 в системе «Сбербанк Онлайн» совершен перевод денежных средств с банковской карты \*\*\*\*3787 на карту \*\*\*\*8081 в сумме сумма

- 18.02.2020 в 18:50:39 в системе «Сбербанк Онлайн» совершен перевод денежных средств с банковской карты \*\*\*\*3787 на карту \*\*\*\*5278 в сумме сумма

- 18.02.2020 в 19:09:45 в системе «Сбербанк Онлайн» совершен перевод денежных средств с банковской карты \*\*\*\*8081 на карту \*\*\*\*4204 в сумме сумма

Для входа в систему «Сбербанк Онлайн» (система дистанционного обслуживания, для входа в которую физически банковская карта не используется) были использованы правильный логин и постоянный пароль.

Согласно п. 10.9 Условий, держатель соглашается с получением услуг посредством системы «Сбербанк Онлайн» 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.

В соответствии с п. 10.17 Условий, банк не несет ответственность:

- в случае невозможности предоставления услуг «Сбербанк Онлайн» по независящим от Банка обстоятельствам, в том числе по причине непредоставления Банку сторонними организациями сервисов, необходимых для предоставления услуги «Сбербанк Онлайн»;

- за последствия компрометации идентификатора пользователя, постоянного и/или одноразовых паролей держателя, а также за убытки, понесенные держателем в связи с неправомерными действиями третьих лиц;

- в случаях необоснованного или ошибочного перечисления держателем средств получателям через систему «Сбербанк Онлайн» клиент самостоятельно урегулирует вопрос возврата средств с их получателями.

Согласно п. 10.18 Условий, держатель обязуется:

- 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 Онлайн». 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.

- Перед вводом в системе «Сбербанк Онлайн» одноразового пароля, полученного в SMS сообщении в рамках услуги «Мобильный банк», в обязательном порядке сверить реквизиты совершаемой операции с реквизитами в SMS-сообщении, содержащем одноразовый пароль. Вводить пароль в систему «Сбербанк Онлайн» только при условии совпадения реквизитов совершаемой операции с реквизитами в SMS-сообщении, содержащем одноразовый пароль, и согласии с проводимой операцией.

- Ознакомиться с мерами безопасности и неукоснительно их соблюдать.

В соответствии со ст. ст. 845, 847 ГК РФ, оценив по правилам ст. 67 ГПК РФ собранные по делу доказательства в их совокупности, - суд первой инстанции пришел к обоснованному выводу об отказе в удовлетворении исковых требований Кулаковой А.В.

При этом, суд верно исходил из того, что нарушений ответчиком прав истца в ходе рассмотрения дела не установлено.

Следует отметить, что идентификация и аутентификация истца по оспариваемым операциям была пройдена посредством правильного введения одноразовых паролей, содержащихся в смс-сообщениях, для входа в «Сбербанк Онлайн», клиенту был предоставлен доступ ко всем своим счетам и вкладам. После чего были совершены операции по перечислению денежных средств со счета клиента на иные счета.

Также, суд апелляционной инстанции принимает во внимание, что на момент осуществления спорных операций по перечислению денежных средств банковский счет истца заблокирован не был, списание средств было произведено через мобильное приложение с идентификацией владельца карты по номеру мобильной связи с использованием истцом персональных кодов и паролей.

Поскольку оснований для взыскания неустойки, компенсации морального вреда, штрафа у суда не имелось, так как они производные от основных требований, постольку в их удовлетворении правомерно отказано.

Судебная коллегия соглашается с выводами суда первой инстанции и полагает, что суд с достаточной полнотой исследовал обстоятельства дела, выводы суда соответствуют установленным обстоятельствам, представленным доказательствам судом дана надлежащая правовая оценка, нормы материального права применены правильно.

Доводы апелляционной жалобы о том, что суд не принял во внимание факт получения мошенниками доступа к счетам истца путем использования кода Сбербанк ID, - не могут служить основанием к отмене решения, поскольку на момент проведения операций в банке отсутствовала информация, что операции проводятся третьим лицом, поэтому, получив от имени клиента распоряжения на проведение операций, банк успешно и своевременно их исполнил. Информация о факте мошенничества поступила в банк уже после совершения операций.

Остальные доводы, изложенные в апелляционной жалобе, не содержат фактов, которые не были проверены и не учтены судом первой инстанции при рассмотрении дела и имели бы юридическое значение для вынесения судебного акта по существу, влияли на обоснованность и законность судебного акта, либо опровергали выводы суда первой инстанции, фактически они выражают несогласие истца с выводами суда, однако по существу их не опровергают, оснований к отмене решения не содержат, в связи с этим, признаются судом апелляционной инстанции несостоятельными, т.к. иная точка зрения на то, как должно быть разрешено дело, - не может являться поводом для отмены состоявшегося по настоящему делу решения.

Таким образом, мотивы, по которым суд пришел к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения исковых требований, а также оценка доказательств, подтверждающих эти выводы, приведены в мотивировочной части решения суда, и считать их неправильными у судебной коллегии не имеется оснований.

При разрешении спора, судом первой инстанции верно определены юридически значимые обстоятельства дела, правильно применены нормы материального и процессуального права, собранным по делу доказательствам дана надлежащая правовая оценка, выводы суда в полной мере соответствуют обстоятельствам дела.

Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 19 декабря 2003 г. за № 23 «О судебном решении» разъяснил, что решение должно быть законным и обоснованным (часть 1 статьи 195 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, часть 3 статьи 11 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, 59 - 61, 67 ГПК РФ), а также тогда, когда оно содержит исчерпывающие выводы суда, вытекающие из установленных фактов.

Эти требования при вынесении решения судом первой инстанции соблюдены.

Апелляционная жалоба не содержит правовых оснований, предусмотренных ст. 330 ГПК РФ, к отмене постановленного судом решения.

На основании выше изложенного, руководствуясь ст. ст. 327-330 ГПК РФ, судебная коллегия

**ОПРЕДЕЛИЛА:**

решение Хорошевского районного суда адрес от 04 марта 2021 года оставить без изменения, апелляционную жалобу истца Кулаковой А.В. - без удовлетворения.

**Председательствующий:**

**Судьи:**