DOI: 10.17117/na.2015.11.04.472

Поступила (Received): 28.11.2015

<http://ucom.ru/doc/na.2015.11.04.472.pdf>

Маслова Д.С.
Вопросы, возникающие в сфере
электронной коммерции

Maslova D.S.
The questions arising in the sphere of electronic commerce

В статье рассмотрены проблемы, возникающие при заключении электронной сделки. В частности, проанализированы положения, касающиеся заключения договора посредством автоматизированной системы сообщений, проблемы установления местонахождения коммерческого предприятия, а также нормы, регламентирующие использование электронной цифровой подписи

Ключевые слова: электронная торговля, сделка, интернет

In article the problems arising at the conclusion of the electronic transaction are considered. In particular, the provisions concerning the conclusion of the contract by means of the automated system of messages, a problem of establishment of location of the commercial enterprise, and also norms regulating use of a digital signature are analysed

Key words: electronic trading, transaction, Internet

Маслова Дарья Сергеевна

Студент

Саратовская государственная юридическая академия

г. Саратов, ул. Вольская, 1

Maslova Darya Sergeyevna

Student

Saratov state law academy

Saratov, Volskaya st., 1

Развитие электронных технологий и их применение в предпринимательской деятельности привели к возникновению термина «электронная торговля», представляющего собой «процесс купли-продажи товаров или услуг в которой весь цикл коммерческой транзакции или ее часть осуществляется электронным образом» [1]. В юридическом смысле под электронной коммерцией понимается заключение как на внутренних, так и на международных рынках торговых сделок посредством электронного обмена документами. Заключение договоров подобным образом способствует простому и быстрому получению товаров и услуг по выгодным ценам, несмотря на расстояние между контрагентами. Однако, не смотря на легкость совершения электронной сделки, существует ряд проблем, требующих правовой регламентации.

Как правило, электронная торговля реализуется с помощью сети интернет, в частности посредством интернет-магазина, в котором может использоваться автоматизированная система сообщений, именуемая иначе электронным агентом. Поэтому юридические аспекты заключения договора с использо-

ванием электронных средств связи без вмешательства человека на сегодняшний день становятся весьма актуальными. Как известно заключение договора предполагает выражение воли каждой из сторон и ее совпадение. В связи с этим при использовании автоматизированных систем сообщений для заключения договора этап согласования воли порождает сомнения в том, насколько действия электронных программ соответствует реальному волеизъявлению участников сделки. Ввиду этого возникает вопрос: порождает ли договор, заключенный при помощи электронного агента, правовые последствия для его участников? Эти сомнения основываются на том, что программа-робот могла дать сбой или к программе-роботу мог быть получен несанкционированный доступ, результатом чего стало заключение оспариваемого договора на невыгодных для владельца программы-робота условиях.

Практическое решение данного вопроса отражено в Конвенции ООН об использовании электронных сообщений в международных договорах 2005 г. [2] Так, в соответствии со ст. 12 Конвенции договор, заключенный в результате взаимодействия автоматизированной системы сообщений и какого-либо физического лица или в результате взаимодействия автоматизированных систем сообщений, не может быть лишен действительности или исковой силы на том лишь основании, что никакое физическое лицо не осуществляло просмотра или вмешательства в отношении каждой отдельной операции, выполненной автоматизированными системами сообщений, или заключенного в результате договора. Следовательно, отсутствие контроля за любой из совершенных операций не исключает заключение договора. Действия программы-робота должны презюмироваться содержащими волеизъявление ее владельца. Поэтому, пока не доказано иное, договор должен признаваться содержащим истинное волеизъявление сторон.

Необходимо заметить, что в российском законодательстве отсутствуют нормы права, регулирующие заключение договора посредством автоматизированных систем сообщений. Поэтому представляется необходимым устранить данный пробел путем введения в гражданское законодательство нормы о том, что заключение договора считается возможным и при взаимодействии электронного агента.

Еще одной проблемой, возникающей при заключении сделок с использованием электронных средств, является установление местонахождения коммерческого предприятия. Если стороны в договоре не указали конкретную информацию о коммерческом предприятии, необходимо выявить обстоятельства, исходя из которых, можно определить его местонахождение. Так, предлагалось учитывать адрес, связанный с доменным именем, который указывает на конкретную страну. К примеру, адрес, заканчивающийся символом «ru» для России, «ua» для Украины, «fr» для Франции и др. Следовательно, можно утверждать о том, что коммерческое предприятие должно находиться в данной стране. Однако, это предложение подверглось критике, поскольку бывают случаи, когда компания предлагает товары или услуги через региональные веб-сайты с доменными именами, связанными со странами, в котором такие компании не

имеют коммерческого предприятия, и кроме того, сама система присвоения доменных имен не преследовала цель строгого учета географического критерия. В связи с этим Конвенция установила правило, в соответствии с которым, если какая-либо сторона использует доменное имя или адрес электронной почты, связанное с какой-либо конкретной страной, не создает само по себе презумпции, что ее коммерческое предприятие находится в этой стране.

Если не удалось выявить обстоятельства, которые прямо указывают на местонахождение коммерческого предприятия, то положения Конвенции об использовании электронных сообщений не применяются к заключенному международному договору. В подобных случаях Конвенция предписывает применение национального законодательства [3]. На наш взгляд, для того чтобы впредь данная проблема не возникала, следует разработать нормы, требующие от сторон договора, заключаемого электронным способом, указывать местонахождение своих предприятий.

Для большинства сделок допустима простая письменная форма, если иное не предусмотрено законом для данной категории сделок. С этим связан вопрос о надлежащей подписи договора. На сегодняшний день, в ряде стран, в том числе и в России, приняты нормативные положения, позволяющие использовать удостоверенные электронные подписи вместо оттиска печати. Федеральный закон от 06.04.2011 № 63-ФЗ "Об электронной подписи" [4] обеспечивает правовые условия использования электронной цифровой подписи в электронных документах, при соблюдении которых электронная цифровая подпись в электронном документе признается равнозначной собственноручной подписи в документе на бумажном носителе. Кроме того, в результате изменений, внесенных в ФЗ № 63-ФЗ, устранены ограничения, которые были установлены для иностранных сертификатов ключей подписи: они признавались на территории Российской Федерации только в случае выполнения процедуры легализации, что в итоге сводило на нет все преимущества электронного обмена данными. Сейчас, если стороны решили заключить сделку, без обмена "бумажными" документами, подписанными собственноручно, они могут прибегнуть к электронной форме договора и подписать его "электронной подписью", что прямо допускается действующим законодательством. Для этого согласно требованию ч. 2 ст. 160 ГК РФ в самом тексте договора должно быть прямо предусмотрено, что стороны признают юридическую силу за документами, подписываемыми аналогом собственноручной подписи.

Сегодня субъекты электронной торговли становятся участниками отношений не только в пределах территории одного государства, но и могут заключать договоры с использованием электронных средств связи с различными участниками мирового информационного пространства. При такой трансграничности электронной торговли возникает необходимость ежидного подхода в ее правовом регулировании как на международном, так и национальном уровне.

Список используемых источников:

1. Гаврилов Н.К. Понятие электронной торговли // *Право и политика*. 2008. № 12. С. 3444.
2. Конвенция Организации Объединенных Наций об использовании электронных сообщений в международных договорах (Заключена в г. Нью-Йорке 23.11.2005).

URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=INT;n=32545>

3. Доклад Рабочей группы IV (Электронная торговля) о работе ее сорок первой сессии (Нью-Йорк, 5–9 мая 2003 года).

URL: <http://daccess-dds-ny.un.org/doc/UNDOC/GEN/V03/843/62/PDF/V0384362.pdf?OpenElement>

4. Федеральный закон от 06.04.2011 N 63-ФЗ (ред. от 28.06.2014) "Об электронной подписи" // СЗ. 2011. № 15. ст. 2036.

© 2015, Маслова Д.С.

*Вопросы, возникающие в сфере электронной
коммерции*

© 2015, Maslova D.S.

*The questions arising in the sphere of electronic
commerce*