

УДК 347.1

ББК 67.404.0

DOI 10.22394/1682-2358-2019-3-24-28

A.R. Kusaeva, post-graduate student of the Financial University under the Government of the Russian Federation

**COMPARATIVE
ANALYSIS
OF PECULIARITIES
OF ELECTRONIC
TRANSACTIONS
CONCLUSION
IN RUSSIA
AND GERMANY:
LEGAL ASPECTS**

The legal issues related to the transactions that are carried out via the global Internet are considered. Types of electronic transactions, as well as their mechanisms of legal regulation are studied. A comparative analysis of legal regulation mechanisms for electronic transactions in Russia and Germany is drawn.

Key words and word-combinations: electronic transaction, electronic commerce, electronic signature, Internet network.

A.P. Kusaeva, аспирант Финансового университета при Правительстве РФ (email: akusayeva@mail.ru)

**СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ
ОСОБЕННОСТЕЙ
ЗАКЛЮЧЕНИЯ
ЭЛЕКТРОННЫХ СДЕЛОК
В РОССИИ И ГЕРМАНИИ:
ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ**

Аннотация. Рассматриваются правовые вопросы, связанные со сделками, которые совершаются посредством глобальной сети «Интернет». Исследуются виды электронных сделок, а также механизмы их правового регулирования. Проводится сравнительный анализ механизмов правового регулирования электронных сделок в России и ФРГ.

Ключевые слова и словосочетания: электронная сделка, электронная торговля, электронная подпись, Интернет.

Современный этап становления системы права стран мира характеризуется различными преобразованиями. Применение инновационных средств коммуникации, особенно глобальной сети «Интернет», способствовало появлению новой области правоотношений, которые связаны с обменом данными посредством Интернета.

В связи с этим актуальными являются правовые аспекты сделок, которые совершаются в электронном виде. Электронная сделка — это продажа или приобретение

товаров и услуг компаниями, частными домохозяйствами или частными лицами через Интернет. Интернет-рынок в России выполняет свои функции, но нормы гражданского законодательства Российской Федерации не соответствуют основным принципам его формирования и деятельности.

Целесообразно рассмотреть положительный зарубежный опыт правового регулирования данной сферы правоотношений. Проанализируем опыт Федеративной Республики Германия, так как это одна из первых стран, где распространены электронные сделки, в частности, электронная торговля. Германское гражданское право является образцом для развития российского гражданского права. Современные реформы гражданского права в России во многом опираются на опыт германского права. Кроме того, Германия стала одним из первых государств в Европе и вторым в мире, где принят Закон об электронной подписи.

Электронная торговля в Германии сегодня приобрела значительный объем. Чем больше увеличивается валовый доход страны, тем больше растет оборот дистанционных продаж. Согласно данным Федерального союза электронной торговли (bevh), доля продаж через Интернет составляет почти 13% от общего объема розничной торговли [1].

В Федеративной Республике Германия 21 декабря 2001 г. вступил в силу закон, регулирующий правовые аспекты сделок, совершаемых в электронном виде [2], который упростил процедуру получения согласия со стороны пользователей. Кроме того, интернет-продавцы получили возможность таким образом повысить свою правовую безопасность. После принятия данного закона в Германии, как и во всей Европе, подтверждение отправляется по электронной почте или нажатием кнопки прямо на сайте. Новый закон предусматривает более совершенные механизмы защиты прав потребителя, такие как ограничение времени хранения информации о пользователях и ее использования.

В Российской Федерации отсутствует отдельный закон, регулирующий правовые аспекты сделок, совершаемых в электронном виде. Одним из критериев признания сделок, совершенных в электронном виде, является наличие электронно-цифровой подписи (ЭЦП). К сожалению, применение технологий в сфере заключения сделок на практике вызывает определенные затруднения.

В соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, сделки могут совершаться в устной или письменной форме. Устная сделка заключается, если законом или соглашением сторон не установлена письменная форма (простая или нотариальная) в соответствии с п. 1 ст. 158 и п. 1 ст. 159 ГК РФ. Письменная форма бывает двух видов: простая и нотариальная. Письменные сделки заключаются путем составления единого документа, который выражает содержание такой сделки. Его подписывают лица, совершающие сделку или должным образом уполномоченные на это (п. 1 ст. 160 ГК РФ) [3].

Гражданский кодекс Российской Федерации сегодня позволяет использовать при совершении сделок факсимильную подпись с помощью средств механического копирования или электронно-цифровую подпись. Договор в письменной форме может быть заключен путем составления документа, подписанного сторонами, а также путем обмена данными «посредством почтовой,

телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору» (п. 2 ст. 434 ГК РФ) [3]. Целью составления данного документа является обеспечение правовых условий использования электронной цифровой подписи в электронных документах. При соблюдении норм этого закона электронная подпись признается равнозначной собственноручной подписи в документе на бумажном носителе [4], следовательно, электронная подпись является одним из реквизитов договора (соглашения), который заключается электронным способом. Применение данной технологии на практике вызывает множество затруднений, так как использование ЭЦП не гарантирует защиты от неправомерного доступа к системе. Эта проблема обусловлена пробелами законодательства, направленного лишь на одну технологию идентификации, которая считается универсальной. Отметим, что такое авторитетное учреждение, как Центральный Банк РФ, использует несколько альтернативных технологий, несмотря на участие в разработке Закона «Об электронно-цифровой подписи». Кроме того, проблема заключается в критериях признания иностранных ЭЦП и иностранных сертификатов о действительности подписи. Иностранный сертификат, подтверждающий подлинность ключа подписи, признается на территории Российской Федерации в следующих случаях:

- он должен быть удостоверен в соответствии с законодательством государства, где он идентифицирован;
- выполнены процедуры признания юридической силы иностранных документов, установленных в Российской Федерации.

В ст. 18 Закона «Об электронно-цифровой подписи» оговариваются данные условия [4], но не указывается, в каких случаях электронно-цифровая подпись может рассматриваться как замена традиционной подписи (ст. 18 данного Закона устанавливает требования по признанию юридической силы иностранных документов, а не подписей). Следовательно, в России отсутствуют механизмы признания иностранных сертификатов электронно-цифровой подписи.

Рассмотрим правовые аспекты ЭЦП на примере Германии.

Закон «О цифровой подписи» (Signaturgesetz) в Германском законодательстве является ст. 7 Закона «О регулировании основных условий предоставления информационных и коммуникационных услуг» [5]. Для исполнения данного Закона правительством Германии издано Постановление о цифровой подписи (Signaturverordnung) [5].

В соответствии с определением, данным в § 2 Закона «О цифровой подписи», электронная подпись — это «созданная с помощью частного ключа печать к цифровым данным, которая с помощью соответствующего открытого ключа, снабженного сертификатом ключа подписи, выданным сертифицирующим центром или государственным учреждением в соответствии с § 3, позволяет определить владельца ключа подписи и подлинность данных» [5]. Вводя в оборот технологию цифровых подписей, правительство планировало создать инфраструктуру сертифицирующих центров, на которые возлагаются задачи функционирования технологии цифровых подписей, то есть удостоверение личности, создание ключей для владельцев и прочее.

Для повышения безопасности предусмотрена строгая процедура лицензирования деятельности сертифицирующих центров. Лицензирование проводится правительственными службами. Сертифицирующий центр получает лицензию в случае доказанной способности соблюдения предписанных Законом и Постановлением норм безопасности. Кроме того, в дальнейшем правительственные органы регулярно проводят проверки выполнения сертифицирующим центром требований безопасности. Если по результатам проверки деятельность центра сертификации перестанет отвечать требованиям безопасности, а недостатки полностью не устранены в течение установленного правительством срока, то лицензия отменяется.

Правительственные службы обязаны вести базу данных с информацией обо всех лицензированных сертифицирующих центрах, в частности, в базу данных должны быть включены сведения об их публичных сертифицирующих ключах. Выдача лицензий и сертификатов сертифицирующим центрам, а также надзор за соблюдением положений Закона «О цифровой подписи» и Постановления о цифровой подписи, согласно Закону «О цифровой подписи», является обязанностью полномочного государственного органа, указанного в § 66 Закона о телекоммуникациях, то есть Ведомства телекоммуникаций и почты (Regulierungsbehörde für Telekommunikation und Post). В соответствии с абз. 5 § 4 Закона о цифровой подписи уполномоченное государственное учреждение издает сертификат для ключа подписи [5]. Следовательно, создается иерархия сертификатов. Государственное учреждение своей подписью удостоверяет подпись сертифицирующего центра, а тот своей подписью подтверждает подписи пользователей.

Согласно германскому гражданскому праву, предписания о форме сделки должны обеспечивать следующие функции:

1. Удостоверение заключения сделки (Abschlussfunktion).
2. Функцию удостоверения действительности (Echtheitsfunktion).
3. Функцию предупреждения (Warnfunktion).
4. Функцию идентификации (Identitätsfunktion).
5. Доказательственную функцию (Beweisfunktion).

Практика применения электронных сделок в Германии находится на подъеме. Существует множество правовых норм, на которые предпринимателям необходимо обратить внимание, но эти положения становятся все более понятными и простыми. В частности, прогрессивная гармонизация законодательства ЕС приносит долгожданную синхронизацию между различными юрисдикциями [5]. Международные операции по электронной коммерции становятся проще и эффективнее (по крайней мере, в пределах ЕС). В будущем ЕС намерен внести дополнительные изменения в правовой режим и добиться более широкой стандартизации национального права стран — членов ЕС.

В России потенциальные пользователи электронной торговли больше общаются в социальных сетях, чем совершают покупки. В Германии же популярность электронных сделок значительно выше, чем у социальных сетей [6].

Изначально почти все положения электронной коммерции складывались в пользу потребителя; сегодня эта тенденция изменилась: некоторые новые пра-

вида (например, ограничение права отмены договора или стоимость обратной пересылки товара в случае отмены) благоприятствуют предпринимателям, а не потребителям.

Заключение сделок в электронной форме прежде всего должно способствовать ускорению процесса передвижения товаров в России. Необходимо принять правовые нормы, регулирующие все сферы электронных сделок [7]. Развитие правоотношений в области гражданско-правовых сделок, заключаемых в электронной форме, находится на начальном этапе, что свидетельствует об отсутствии эффективной правовой базы в данной сфере [8].

Итак, в Российской Федерации одной из главных проблем, связанных с электронными сделками, является отсутствие отдельного нормативного правового акта, регулирующего процедуру и порядок совершения сделок в Интернете. Следствием этого является недоверие со стороны клиентов (инвесторов, возможных покупателей) и снижение темпов развития. Предпринималась попытка создания подобного нормативного правового акта, однако проект так и не вступил в законную силу. Для устранения противоречий предлагается принять самостоятельный закон, который бы регулировал порядок заключения сделок в Интернете, а также внести изменения в Закон «Об электронной подписи» и Закон «Об электронных сделках» и рассмотреть опыт Германии по созданию и регулированию сертифицирующих центров.

Библиографический список

1. Der E-Commerce Verband. URL: <https://www.bevh.org/>
2. Gesetz über rechtliche Rahmenbedingungen für den elektronischen Geschäftsverkehr) Vom 14.12.2001, verkündet in BGBl I Jahrgang 2001 Nr. 70 vom 20.12.2001.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (ч. 1) от 30 нояб. 1994 г. № 51-ФЗ (в ред. от 23 мая 2018 г.) (с изм. и доп., вступ. в силу с 3 июня 2018) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.
4. Об электронной подписи: Федер. закон от 6 апр. 2011 г. № 63-ФЗ // СЗ РФ. 2011. № 15. Ст. 2036.
5. Gesetz über Rahmenbedingungen für elektronische Signaturen (Signaturgesetz — SigG). 28.07.2017.
6. *Гаврилин А.А.* Исследование мирового рынка электронной коммерции за последние пять лет. Нижневартовск, 2017.
7. *Хакимова И.В.* Правовое регулирование электронной торговли в России. Курск, 2014.
8. *Микаева А.С.* Проблемы правового регулирования в сети Интернет и их причины // Актуальные проблемы российского права. 2016. № 9.