

*На правах рукописи*

**КАЗАНЦЕВ ЕФИМ АЛЕКСАНДРОВИЧ**

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ  
ДОГОВОРНЫХ ОТНОШЕНИЙ, ОСЛОЖНЕННЫХ  
ЭЛЕКТРОННЫМ ЭЛЕМЕНТОМ**

Специальность: 12.00.03-гражданское право;  
предпринимательское право; семейное право;  
международное частное право

**Автореферат  
диссертации на соискание ученой степени  
кандидата юридических наук**

**Барнаул 2007**

Работа выполнена на кафедре гражданского права юридического факультета ГОУ ВПО «Алтайский государственный университет»

Научный руководитель: кандидат юридических наук, доцент  
Филиппова Татьяна Аркадьевна

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор  
Михеева Лидия Юрьевна

кандидат юридических наук, доцент  
Чумакова Лидия Петровна

Ведущая организация:

Российская академия государственной службы при Президенте РФ

Защита состоится \_\_\_\_\_ в \_\_\_\_\_ часов на заседании диссертационного совета Д 212.267.02 при ГОУ ВПО «Томский государственный университет» по адресу: 634050, г. Томск, Московский тракт, 8, зал заседаний ученого совета.

С диссертацией можно ознакомиться в Научной библиотеке ГОУ ВПО «Томский государственный университет» по адресу: г. Томск, пр. Ленина, д.34 а.

Автореферат разослан «\_\_\_\_» \_\_\_\_\_ 200\_\_ года

Ученый секретарь  
диссертационного совета  
доктор юридических наук, профессор

С.А. Елисеев

## ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

**Актуальность темы.** XX век – век технического прогресса и невероятных открытий. Среди прочего в это время были созданы самые различные электронные устройства, в частности, электронно-вычислительные машины (компьютеры), мобильные средства связи (сотовые телефоны); появилась глобальная компьютерная сеть Интернет. Эти и многие другие изобретения активно вошли в нашу жизнь и коренным образом изменили ее. Как сказано в Окинавской хартии глобального информационного общества, принятой при участии России 22.07.2000 г.<sup>1</sup>, информационно-коммуникационные технологии являются одним из наиболее важных факторов, влияющих на формирование общества XXI века. Их революционное воздействие касается образа жизни людей, их образования и работы, а также взаимодействия правительства и гражданского общества. Современные технологии быстро становятся жизненно важным стимулом развития мировой экономики. Они также дают возможность более эффективно и творчески решать задачи, возникающие в гражданском обороте, в том числе и в сфере предпринимательства.

Электронные устройства проникают во все сферы человеческой жизни, в том числе и в правовые договорные отношения, что весьма примечательно с учетом значения гражданского договора, придаваемого ему действующим законодательством как «закона для двоих». Именно потому, что договор как соглашение двух или более лиц, устанавливающее, изменяющее или прекращающее гражданско-правовые отношения, дает возможность сторонам определять его условия, максимально учитывающие их потребности, субъекты гражданских правоотношений интенсивно используют при заключении и исполнении различных гражданских договоров электронные устройства. Это позволяет признать расширение сферы применения договорных отношений и появление новой группы

---

<sup>1</sup> Дипломатический вестник. 2000. N 8. С. 51 - 56.

договоров, которая является в настоящее время одной из наиболее динамично развивающейся – договоров, субъектами которых используются электронные устройства. При этом речь идет не о любом фактическом использовании субъектами договорных отношений каких-либо электронных устройств, а о таком их использовании, которое накладывает на договорное правоотношение определенную специфику и требует особого подхода к правовому регулированию такого отношения. При этом изменяются средства и способы согласования интересов сторон, появляются новые, ранее не известные праву, понятия и явления, обусловленные развитием электронных устройств, например: электронная коммерция, электронная цифровая подпись, электронные деньги и т.п. В то же время не всегда существующие правовые нормы приспособлены для регулирования отношений, осложненных электронным элементом, зачастую требуется особый подход в их толковании, применение аналогии закона и аналогии права, а нередко – принятие специальных норм. Вопросы правового регулирования договорных отношений, осложненных электронным элементом, особенно связанных с использованием средств глобальной информационной сети Интернет, обсуждаются отечественными и зарубежными исследователями, однако, имеющиеся исследования носят разрозненный, проблемно-постановочный характер, многие из них проводились в условиях полного отсутствия специального законодательства. В последние годы появились новые нормативные правовые акты, в России, например, был принят Федеральный Закон от 10.01.2002 N 1-ФЗ "Об электронной цифровой подписи"<sup>2</sup>, поэтому имеющиеся в доктрине выводы и прогнозы требуют дополнительного анализа и обоснования. Появилась необходимость исследования общих положений, применимых ко всему комплексу отношений, осложненных электронным элементом, которые входят в предмет гражданско-правового регулирования, потому что

---

<sup>2</sup> Федеральный Закон от 10.01.2002 N 1-ФЗ "Об электронной цифровой подписи" // Российская газета. 12.01.2002. N 6

исследование данных отношений еще не проводилось, хотя их перспективность не вызывает сомнения. С каждым годом все больше лиц использует различные электронные устройства, а деловой мир широко внедряет их в свою деятельность, в том числе для оформления отношений со своими партнерами по бизнесу, поэтому данное исследование имеет не только теоретическое, но и важное практическое значение. Это определяет актуальность избранной темы и необходимость проведения комплексного исследования, посвященного не только какому-то одному феномену цифровой эпохи, вроде сети Интернет, а анализу всей совокупности гражданских договорных отношений, осложненных электронным элементом.

**Предмет исследования.** Предметом настоящего исследования выступают договорные отношения, осложненные электронным элементом, и соответствующие им гражданские правоотношения, в частности: отношения, связанные с использованием цифровых данных и их носителей, электронных устройств, средств глобальной информационной сети Интернет и электронной цифровой подписи.

**Цель и задачи исследования.** Основной целью настоящего исследования является разработка теоретических положений, касающихся правового регулирования гражданских договорных отношений, осложненных электронным элементом, анализ нормативно-правовых актов с целью внесения предложений об изменении и дополнении российского законодательства в указанной сфере в тех случаях, где это необходимо. Достижение поставленной цели связано с решением следующих **задач**:

1. Определить понятие договорных отношений, осложненных электронным элементом.
2. Классифицировать договорные отношения, осложненные электронным элементом.
3. Выявить структурные особенности рассматриваемых отношений.
4. Выявить общие особенности правового регулирования исследуемой группы договорных отношений.

5. Рассмотреть механизм возникновения и исполнения договорных отношений, осложненных электронным элементом.
6. Проанализировать российское и зарубежное законодательство в исследуемой сфере.
7. Обобщить результаты исследования и сформулировать предложения по совершенствованию действующего российского законодательства в рассматриваемой сфере и практики его применения.

### **Методология исследования.**

Для достижения обозначенной цели и решения поставленных задач в работе используются общенаучные методы познания (анализ и синтез, индукция и дедукция, абстрагирование, восхождение от абстрактного к конкретному, системный анализ и т.д.) и специальные методы юридического исследования (формально-юридический, исторический и сравнительно-правовой).

**Теоретическая основа исследования.** Теоретическую основу настоящего исследования составили труды в области теории гражданского права дореволюционных правоведов: Д. И. Мейера, Л.М. Петражицкого, К.П. Победоносцева, И.Л. Покровского, Г.Ф. Шершеневича; советских и российских ученых-цивилистов и теоретиков М.М. Агаркова, С.С. Алексеева, А. В. Белова, М.И. Брагинского, Е.В. Васьковского, И.И. Витрянского, А.Б. Венгерова, В.П. Грибанова, Д.Д. Гримма, О.С. Иоффе, С.М. Корнеева, Л.А. Лунца, А.И. Масляева, В.П. Мозолина, В.В. Ровного, В.М. Серебровского, В. Л. Слесарева, Е.А. Суханова, Р. О. Халфиной, Б.Л. Хаскельберга, Б.Б. Черепахина; специальные исследования А.Б. Агапова, С.А. Бабкина, И.Л. Бачило, В.О. Калятина, В.А. Копылова, Н.Н. Лебедевой, С.В. Малахова, А.А. Нагаевой, В.Б. Наумова, С.В. Петровского, Д.С. Пушкина, И.М. Рассолова, А.А. Савиновой, А.Г. Серго, В.И. Скибы, Н.И. Соловяненко и др.

**Научная новизна исследования.** Настоящая работа является первым исследованием гражданских договорных отношений, осложненных электронным элементом. В работе впервые дается понятие договорных отношений, осложненных электронным элементом, определяется их место в системе общественных отношений, проводится их классификация по характеру присутствующего электронного элемента, рассматривается их структура и общие особенности правового регулирования, а также порядок их возникновения, форма договора, осложненного электронным элементом, вопросы исполнения договорных обязательств и ответственности за нарушение договора. На основе критического анализа имеющихся в доктрине мнений высказаны собственные позиции по многим спорным и дискуссионным вопросам исследуемой темы.

Новизну диссертационного исследования характеризуют его основные результаты, сформулированные в качестве **положений, выносимых на защиту**, и состоящие в следующем:

1. использование электронных устройств, при заключении и исполнении договора, объективно обусловило выделение новой группы гражданских правоотношений – договорных правоотношений, осложненных электронным элементом, которыми являются гражданские правоотношения, порождаемые договором - соглашением двух или более лиц, использующих различные электронные устройства для совершения юридически значимых действий;
2. самостоятельное значение имеет электронная форма сделки (ст.ст.160 и 434 ГК РФ), которая представляет собой обмен документами посредством электронной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. Следует отметить, что электронная форма сделки со временем может существенно потеснить письменную форму сделки в ее

традиционном виде (путем составления документа на бумажном носителе), а возможно и полностью её заменить;

3. при заключении договора в электронной форме используются новые, ранее неизвестные гражданско-правовой науке способы идентификации (установления личности) контрагентов: регистрация аккаунта на сервере, обмен письмами электронной почты и сообщениями служб мгновенного обмена сообщениями, использование электронной цифровой подписи, а также комплексная идентификация (использование нескольких способов идентификации одновременно);
4. сделки, заключаемые анонимно или под псевдонимом, преобладают в договорных отношениях, осложненных электронным элементом, как, впрочем, и в обычном гражданском обороте, несмотря на формальный их запрет п.1 ст.19 ГК РФ, которая императивно устанавливает, что гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию, собственно имя и отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Такие сделки должны признаваться правомерными и действительными в тех случаях, когда они исполняются при самом их совершении;
5. исследование объекта договорных отношений, осложненных электронным элементом, позволило сделать вывод о том, что им является пассивная правовая субстанция<sup>3</sup>, способная участвовать в гражданском обороте, под правовой субстанцией понимается

---

<sup>3</sup> Понятие «субстанция» не имеет однозначного определения. Исходя из того, что в переводе с латинского *substantia* означает сущность, одни авторы делают вывод, что субстанция имеет два понятия: 1. Вечно движущаяся и изменяющаяся материя как основа всех явлений (см. материя в 1 знач.; филос.). 2. Основа, основное начало явления, суть чего-н. (науч.) / Толковый словарь русского языка Ушакова; другие – рассматривают «субстанцию» как первооснову, сущность всех вещей и явлений, как предельное основание, позволяющее сводить чувственное многообразие и изменчивость свойств к чему-то постоянному, относительно устойчивому и самостоятельно существующему. / Словарь по общественным наукам. Глоссарий.ру. В работе понятие «субстанция» используется во втором значении.

правовая основа объектов гражданского права, являющаяся источником их сущностных свойств. В качестве пассивной правовой субстанции могут выступать чисто правовые явления (имущественные права, например) или правовые проекции неправовых предметов и явлений (вещей, информации, цифровых данных и т.п.);

6. объекты материального мира (вещи) и иные неправовые по своей сути объекты имеют «правовую проекцию», являющуюся их отражением в праве, субстанциональным ядром их правовых свойств, и именно благодаря наличию этой проекции объекты материального мира могут быть задействованы в правоотношении в качестве объектов гражданских прав;
  7. электронная цифровая подпись рассматривается как цифровые данные, полученные в результате преобразования электронного документа средствами электронной цифровой подписи, позволяющие подтвердить неизменность подписанного документа и установить владельца сертификата ключа подписи, подписавшего документ;
  8. для признания за электронным документом юридической силы документ следует определять следующим образом: «документированная информация (документ) – это информация, существующая в какой-либо объективной форме, с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать». Данное определение решает проблему признания за электронным документом юридической силы, так как не содержит указания на материальность документа;
  9. необходимо законодательно закрепить возможность применения электронной цифровой подписи юридического лица, т.е. такой электронной цифровой подписи, которая признавалась бы равнозначной печати юридического лица на бумажном носителе.
-

Сертификат ключа такой подписи должен принадлежать соответствующему юридическому лицу, а не его руководителю.

**Теоретическая и практическая значимость.** Изложенные в диссертации положения могут быть использованы для дальнейшей разработки теоретических основ правового регулирования гражданских договорных отношений, осложненных электронным элементом, которые, представляется, со временем станут основой построения эффективной и удовлетворяющей требованиям современного гражданского оборота системы правовых норм. Сделанные выводы и многочисленные предложения по внесению изменений и дополнений в нормативно-правовые акты могут быть непосредственно использованы для совершенствования действующего российского законодательства, принятия специальных нормативных актов в исследуемой сфере, а также при обобщении практики рассмотрения соответствующих споров высшими судебными инстанциями Российской Федерации.

Материалы настоящего диссертационного исследования могут быть использованы в учебных целях, в частности при преподавании курса гражданского права.

**Внедрение и апробация результатов.** Диссертационное исследование выполнено на кафедре гражданского права Алтайского государственного университета, где проведено ее рецензирование и обсуждение.

Основные положения диссертационного исследования докладывались на научно – практических конференциях: «Цивилистические чтения» (Алтайский государственный университет, 2004, 2006 г.г.), «Правовые проблемы укрепления российской государственности» (Юридический институт ТГУ, 2004, 2005, 2007 г.г.), научные конференции юридического факультета Алтайского государственного университета (2004 – 2007 г.г.). Научные выводы и практические рекомендации опубликованы в сборниках научных статей и тезисах докладов.

**Структура работы** обусловлена поставленными задачами и общей целью исследования. Диссертация состоит из введения, трех глав, заключения и библиографического списка.

## ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

**Во введении** обосновывается выбор и актуальность темы исследования, определяются цель, задачи, предмет и методология диссертационного исследования, раскрывается научная новизна работы и формулируются положения, выносимые на защиту, отмечается практическое и теоретическое значение работы.

**Первая глава «Договорные отношения, осложненные электронным элементом: понятие и виды»** посвящена рассмотрению договорных отношений, осложненных электронным элементом, как разновидности общественных отношений и состоит из двух параграфов. *В первом параграфе «Понятие договорных отношений, осложненных электронным элементом»* рассматриваются существующие подходы к определению отношений, осложненных электронным элементом. Отмечается, что в юридической литературе используются различные понятия для обозначения этих отношений или их определенной части, практически каждый исследователь применяет собственный термин: «Интернет-отношения», «отношения, возникающие в связи с использованием сети Интернет», «информационные отношения», «отношения в сфере распространения информации в сети Интернет», «отношения, связанные с использованием Интернета», «отношения в среде Интернет», «отношения, осуществляемые посредством глобальных компьютерных сетей», «отношения, складывающиеся в сети Интернет», «отношения, осложненные ИТ-элементом». Проведен анализ указанных определений и сделан вывод о том, что обозначение рассматриваемых отношений, связанное с использованием термина «Интернет», замыкает круг рассматриваемых отношений рамками сети Интернет, что существенно ограничивает возможности исследования.

Отождествление отношений, связанных с использованием электронно-вычислительной техники, с информационными отношениями также не обосновано, поскольку информационные отношения – это смежное понятие с исследуемыми отношениями, которое включает отношения, возникающие при обращении информации, как связанные с использованием различных технических устройств, так и не связанные с ними, но не включающие в себя отношения, основным объектом которых является не информация, а другие объекты гражданских прав. С учетом сделанных выводов обосновывается необходимость в выделении специфической группы гражданских правоотношений – договорных отношений, *осложненных электронным элементом. Договорные отношения, осложненные электронным элементом – это гражданские правоотношения, основанные на соглашении двух или более лиц, субъектами которых используются электронные устройства для совершения юридически значимых действий.* Данное определение отражает основную сущностную черту рассматриваемых отношений, объединяющим свойством которых является использование различных электронных устройств. Использование термина «электронный» в сфере гражданско-правового регулирования имеет место и на законодательном уровне, например, в Федеральном законе от 10.01.2002 N 1-ФЗ «Об электронной цифровой подписи».

*Второй параграф «Виды договорных отношений, осложненных электронным элементом» посвящен вопросам классификации отношений, составляющих предмет изучения настоящего исследования. В данном параграфе обосновывается, что договорные отношения, осложненные электронным элементом, являются разновидностью договорных отношений вообще, поэтому к ним применимы общие классификации всех договорных гражданско-правовых отношений. Между тем, их отличительной особенностью является присутствие определенного электронного элемента, осложняющего их правовое регулирование. Поэтому для целей настоящего исследования, проведена еще одна классификация рассматриваемых*

договорных отношений по характеру электронного элемента, присутствующего в них.

Основываясь на характере электронного элемента, осложняющего договорные отношения, можно выделить следующие виды договорных отношений, осложненные использованием:

1. электронно-вычислительных устройств.
2. цифровых данных и их носителей.
3. средств сети Интернет.
4. электронной цифровой подписи.

При этом отмечается преобладание в настоящее время цифровых электронно-вычислительных устройств по сравнению с ранее широко используемыми аналоговыми устройствами. Дается определение цифровых данных, под которыми понимается машинный код, предназначенный для обработки цифровыми устройствами. Предлагается определение носителя цифровых данных как объективной формы представления цифровых данных независимо от ее материальной природы. В данном параграфе также рассматриваются некоторые аспекты появления и развития сети Интернет, ее аппаратного и программного устройства и дается ее определение как разновидности глобальных компьютерных сетей, построенной на основе стека протоколов TCP/IP и располагающей единым адресным пространством, которое обеспечивается централизованной службой разрешения имен DNS. Здесь же, в необходимом для полноты исследования объеме, рассматриваются технические аспекты использования электронной цифровой подписи, как особого средства идентификации субъектов гражданского права.

В результате рассмотрения вопросов первой главы, сделаны некоторые общие выводы:

во-первых, в связи с активным использованием субъектами договорных отношений различных электронных устройств, появилась особая группа

договорных отношений – отношения, осложненные электронным элементом, нуждающиеся в специфическом правовом регулировании.

во-вторых, представляя собой относительно однородную группу отношений и обладая некоторыми общими свойствами, договорные отношения, осложненные электронным элементом, все же отличаются по характеру осложняющего их электронного элемента, что позволяет провести их классификацию по указанному критерию.

**Глава 2 «Договорные правоотношения, осложненные электронным элементом: особенности и источники правового регулирования»** состоит из двух параграфов.

В первом параграфе *«Особенности договорных отношений, осложненных электронным элементом»* рассмотрены различные подходы к пониманию структуры гражданского правоотношения и, исходя из избранной позиции, исследованы структурные элементы договорных отношений, осложненных электронным элементом: субъекты, объекты и содержание (права и обязанности).

Было установлено, что субъектами договорных отношений, осложненных электронным элементом, могут быть все субъекты гражданского права (физические и юридические лица, публичные образования), особых требований к ним с правовой точки зрения не предъявляется, а действуют общие положения, определяющие их правоспособность и дееспособность. При этом, хотя фактически участие в договорных отношениях, осложненных электронным элементом, в большинстве случаев требует использования тех или иных технических и программных средств, данное условие, вопреки существующему в юридической литературе мнению, не является обязательным и не ограничивает субъектный состав исследуемых отношений. Вместе с тем, имеются существенные особенности идентификации субъектов договорных отношений, осложненных электронным элементом.

Проанализировав обычные гражданские правоотношения с участием физических лиц, был сделан вывод, что в большинстве случаев они участвуют в них анонимно, что связано с публичностью и устной формой сделок, которые они при этом совершают. В договорных отношениях, осложненных электронным элементом, имеются условия для участия в них субъекта (не только физических, но и юридических лиц) анонимно или под псевдонимом, в результате чего сделаны определенные выводы: во-первых, анонимное участие в гражданских правоотношениях и участие в них под псевдонимом достаточно распространенное явление, в том числе в договорных отношениях, осложненных электронным элементом. Во-вторых, это влечет необходимость устранить существующее противоречие между ст. 19 ГК РФ, императивно ограничивающей возможности участия граждан в сделках под псевдонимом случаями, прямо указанными в законе, и не устанавливающей возможности совершать сделки анонимно с существующей практикой. Сделки, совершаемые анонимно или под псевдонимом, должны признаваться правомерными в тех случаях, когда они исполняются в момент их совершения, если при этом не требуется их нотариальное удостоверение, государственная регистрация или постановка на учет приобретенной вещи. Необходимость легализации указанных сделок существует в связи с широким их распространением, в том числе, в договорных отношениях, осложненных электронным элементом, и нормативное закрепление предлагаемого правила снимет неопределенность в данной сфере и заполнит пробел в правовом регулировании.

Субъекты, участвующие в договорных отношениях, осложненных электронным элементом, должны быть особым образом идентифицированы, для чего используются такие способы их идентификации, как: регистрация аккаунта<sup>4</sup> на сервере продавца, обмен письмами электронной почты, использование иных средств коммуникации, основанных на электронных

---

<sup>4</sup> Аккаунт (от английского **account** – счет) – это распространенный в сетевой культуре термин, обозначающий совокупность данных о пользователе на конкретном сервере. Обычно включает в себя

цифровых технологиях и позволяющих с достаточной степенью достоверности идентифицировать контрагента. Применяются также комплексные способы идентификации контрагентов (использование нескольких способов идентификации одновременно). Все эти способы идентификации рассмотрены в работе, дана их юридическая оценка и проанализирована степень их надежности.

При исследовании объекта гражданских правоотношений сделан вывод о тождественности объекта гражданского правоотношения и объекта субъективного права. Вопрос об объекте правоотношений, как в общей теории права, так и в теории гражданского права многие десятилетия является спорным, что обусловлено, как представляется, не вполне верным пониманием правоотношения, которое не существует само по себе, а всегда связано с не правовыми отношениями (социальными имущественными и не имущественными). Не учитывая этого, многие авторы, пытаясь определить объект гражданского правоотношения, смешивают различные по своей природе и сути субстанции, что приводит к различному пониманию объекта. Главную роль при этом, видимо, сыграло отсутствие в юридической науке какого-то однозначно определенного родового понятия, которым можно было бы обозначить **все** объекты гражданских прав. Поэтому попытки обозначить объекты гражданских прав через существующие в юридической науке дефиниции, вроде: «поведение сторон», «правовой режим», «субъективные права», «материальные и духовные блага» представляются ошибочными и подвергаются критике.

В работе обосновывается, что объект гражданского правоотношения представляет собой пассивную правовую субстанцию, способную участвовать в гражданском обороте; под правовой субстанцией понимается правовая основа объектов гражданского права, являющаяся источником их сущностных свойств. Для неправовых по своей сути объектов наиболее

подходящим представляется термин «**правовая проекция**», которая понимается как правовая сущность любого предмета или явления, юридическое субстанциональное ядро разноматериальных объектов.

Правовая проекция, являясь мыслимой абстрактной категорией, позволяет разрешить противоречия в подходах к объектам гражданских прав. Такое понимание объектов гражданских правоотношений ближе к монистической концепции, т.к. подразумевает правовое однообразие имеющих неправовую природу объектов. Правовая проекция тесно связана с неправовыми объектами и явлениями (экономическими, физическими, электронными, информационными и т.п.) и именно эта двусторонняя связь позволяет праву воздействовать на неправовые объекты и явления.

Правовая проекция, выступающая объектом правоотношений, имеется только у неправовых объектов, т.к. именно таким образом (опосредованно) право может воздействовать на экономические, фактические, информационные и другие не правовые предметы и явления. Те же объекты субъективных гражданских правоотношений, которые изначально имеют правовую природу (ценные бумаги, имущественные права и др.), в правовых проекциях не нуждаются.

Суммируя вышесказанное, можно сделать вывод о том, что объектом гражданских правоотношений всегда выступают **правовые** субстанции – либо исключительно правовые явления либо правовые проекции не правовых по своей сути предметов и явлений (предметы материального мира, информация и т.п.).

С этой позиции рассмотрены объекты гражданских прав, предусмотренные ст. 128 ГК РФ, вещи, цифровые данные и их носители, имущественные права, ценные бумаги, информация<sup>5</sup> и сделан вывод, что все они могут быть объектом гражданских отношений, осложненных

---

<sup>5</sup> На момент написания работы информация выделялась в ст.128 ГК РФ в качестве отдельного объекта гражданских прав.

электронным элементом, только одни непосредственно, а другие – в виде своих правовых проекций.

Исходя из понимания содержания правоотношения как совокупности субъективных прав и обязанностей его участников, проанализировано содержание гражданских договорных правоотношений, осложненных электронным элементом, позволяющее заключить, что их содержание ничем не отличается, потому что характер этих отношений является гражданско-правовой.

*Параграф 2.2 «Источники правового регулирования договорных отношений, осложненных электронным элементом»* посвящен рассмотрению различных источников правового регулирования исследуемых отношений, к которым относятся международные нормативно-правовые акты и договоры, нормативно-правовые акты Российской Федерации, стран СНГ и других зарубежных стран; сложившиеся в сфере электронной коммерции обычаи. Заключаемый субъектами договор, осложненный электронным элементом, можно назвать источником индивидуального правового регулирования. В целом можно утверждать, что отношения, осложненные электронным элементом, не исключены из сферы нормативного регулирования. К ним могут и должны применяться существующие правовые нормы с учетом специфики, накладываемой электронным элементом, которую, к сожалению, действующее законодательство не учитывает, так как нет общих подходов к регулированию таких отношений; существующие нормативные акты, так или иначе затрагивающие данный вопрос, разрозненны, а зачастую - противоречивы, что обусловлено рядом причин, одной из которых является отсутствие согласованности между различными государственными органами в сфере принятия законов и иных нормативных актов, регулирующие гражданские отношения вообще и договорные отношения, осложненные электронным элементом, в частности. В связи с этим в работе обоснована необходимость создания специального государственного органа, который бы возглавил работу по принятию

специальных нормативных актов, учитывающих особенности отношений, осложненных электронным элементом при их регулировании, в частности. Необходимо, как правильно отмечается в литературе, принятие специального «рамочного» закона, закрепляющего общие принципы правового регулирования таких отношений, без которых сложно добиться создания системы непротиворечивых правовых норм, посвященных регулированию отдельных вопросов в данной сфере.

Отношения, осложненные электронным элементом, могут еще более осложняться путем появления в них иностранного элемента. В наибольшей степени это касается договорных отношений, осложненных использованием средств сети Интернет, что обусловлено ее многофункциональностью и экстерриториальностью. Сложность установления применимого к договорным отношениям, осложненным электронным и иностранным элементами, права способствовала возникновению в доктрине различных позиций по данному поводу, в частности, применяются: территориальный принцип определения юрисдикции, принцип установления направленности действий ответчика, принцип минимальных контактов, принцип национальной принадлежности домена (для споров по поводу доменных имен) и т.д. Анализ различных подходов к определению юрисдикционной принадлежности договорных отношений, осложненных электронным элементом, показал, что проблему юрисдикции применительно к ним необходимо решать, прежде всего, с помощью международно-правового регулирования и унификации соответствующего законодательства.

**Глава 3 «Договор, осложненный электронным элементом»** состоит из четырех параграфов.

*Первый параграф «Заключение договора, осложненного электронным элементом»* посвящен заключению договора как основанию возникновения обязательств, осложненных электронным элементом. Предложена классификация договоров, осложненных электронным элементом,

рассматриваются особенности процедуры согласования воли сторон при их заключении.

Отмечается, что согласование воли контрагентов при заключении договоров, осложненных электронным элементом, осуществляется в порядке, предусмотренном главой 28 ГК РФ, но с учетом специфики, вытекающей из осложнения соответствующих отношений электронным элементом, в частности, выражающейся в способе направления оферты и ее акцепта. Так, в договорных отношениях, осложненных использованием электронно-вычислительных устройств, в зависимости от возможностей применяемых устройств оферта может быть направлена различными способами, например:

- Путем передачи сообщения, содержащего оферту, с одного электронно-вычислительного устройства на другое. Это могут быть компьютеры локальной сети, не входящей в глобальную сеть Интернет, сотовые, спутниковые и радиотелефоны, коммуникаторы и другие устройства, способные обмениваться между собой сообщениями.

- Путем отражения содержания оферты на самом электронно-вычислительном устройстве при помощи печатной продукции или отображающих устройств (мониторов, табло и т.п.), например, при продаже товаров или оказании услуг с использованием различных автоматических устройств (автоматы для розничной продажи товаров, банкоматы, автоматы для приема платежей и т.п.).

Особый порядок направления оферты и ее акцепта применяется в договорных отношениях, осложненных использованием электронной цифровой подписи, и непосредственно зависит от технологии электронной цифровой подписи.

Наибольшей спецификой, как правило, отличается процедура заключения договора, осложненного использованием средств сети Интернет. Сеть Интернет – наиболее сложный и многогранный феномен цифрового мира, поэтому направление оферты и ее акцепт может оформляться в

глобальной сети различными способами, основанными на разнообразных сервисах сети Интернет.

*Второй параграф «Форма договора, осложненного электронным элементом» посвящен вопросам оформления договорных отношений, осложненных электронным элементом.*

Договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами 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). Электронная связь технически не может передавать материальные объекты, в частности, бумажный документ. Между субъектами, осуществляющими взаимодействие при помощи электронной связи, в частности, при помощи средств сети Интернет, осуществляется обмен электронными данными. В тех случаях, когда такой обмен данными направлен на заключение договора, можно говорить об обмене **электронными документами** и о заключении договора в **электронной форме**. При этом электронный документ является разновидностью документа вообще, хотя единого понятия «документа» нет ни в законодательстве, ни в юридической литературе, устраняя этот пробел и учитывая, что в любом документе, независимо от его формы содержится определенная информация, предлагается законодательно закрепить следующее определение документа: **«Документом (документированной информацией) является информация, существующая в какой-либо объективной форме, с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать»**. Данное определение не содержит привязки к материальным носителям информации, что позволит считать таковым и электронный документ.

Важное место в оформлении электронного документа занимает электронная цифровая подпись, которая определяется Законом «Об электронной цифровой подписи» как реквизит электронного документа,

предназначенный для его защиты от подделки, полученный в результате криптографического преобразования информации с использованием закрытого ключа электронной цифровой подписи и позволяющий идентифицировать владельца сертификата ключа подписи, а также установить отсутствие искажения информации в электронном документе. Определение электронной цифровой подписи в качестве реквизита документа является не совсем правильным. Обычная собственноручная подпись действительно является реквизитом документа, но электронная цифровая подпись представляет собой не реквизит документа, а способ его криптографической обработки, позволяющий с уверенностью сказать, что данный документ изготовлен конкретным лицом и с момента его подписания в него не были внесены изменения. В этой связи предлагается изменить приведенное выше нормативное определение электронной цифровой подписи следующим образом: «электронная цифровая подпись – это цифровые данные, полученные в результате преобразования подписываемого электронного документа средствами электронной цифровой подписи, позволяющие подтвердить неизменность подписанного документа и установить владельца сертификата ключа подписи, подписавшего документ».

В настоящее время отсутствует электронно-цифровые подписи юридических лиц, что вызывает определенные вопросы и в работе сделана попытка ответить на них. Юридическое лицо, не имея собственноручной подписи, может идентифицироваться с помощью печати, которую оно должно иметь. Правда, ни ГК РФ, ни специальное законодательство, определяющее правовое положение того или иного юридического лица, не содержит прямого указания, обязывающего юридическое лицо иметь собственную печать. Нормы ГК РФ, предусматривающие письменную форму сделок (ст. 160 ГК РФ), в том числе и договора (ст. 434 ГК РФ) не требуют скрепление сделок печатью, оно установлено в виде дополнительного требования к форме сделки, которое применяется в случаях, определенных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон (п. 1 ст. 160 ГК

РФ). Например, доверенность от имени юридического лица выдается за подписью руководителя (или иного уполномоченного на это учредительными документами лица) с приложением печати этой организации (п.5 ст.185 ГК РФ). При безналичных расчетах расчетные документы принимаются банками к исполнению при наличии на первом экземпляре (кроме чеков), как правило, двух подписей - лиц, имеющих право подписывать расчетные документы, и оттиска печати, заявленных в карточке с образцами подписей и оттиска печати. Однако законодательством не предусмотрен электронный цифровой аналог печати юридического лица, что представляется существенным упущением и одним из факторов, сдерживающим развитие электронного документооборота и электронной коммерции. Для упрощения перехода от бумажного документооборота к электронному, необходимо предусмотреть в законодательстве возможность существования электронной цифровой подписи юридического лица, которая бы признавалась равнозначной печати юридического лица на бумажном носителе.

*Третий параграф «Исполнение договора, осложненного электронным элементом»* посвящен рассмотрению особенностей исполнения обязательств, возникающих из договора, осложненного электронным элементом. Наибольшее внимание уделяется исполнению в режиме электронного взаимодействия. При этом отмечается, что, к отношениям, осложненным электронным элементом, применяются как общие нормы об исполнении обязательств, так и специальные нормы. Исполнение обязательств, вытекающих из договорных отношений, осложненных электронным элементом, должно подчиняться общим принципам исполнения обязательств: принципу надлежащего исполнения и принципу недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства и одностороннего изменения его условий. Кроме того, в силу специфики подобных обязательств важное практическое значение приобретает договорное регулирование исполнения обязательств, осложненных

электронным элементом. Рекомендуется согласовывать в договоре, осложненном электронным элементом, следующие моменты: совместимость аппаратных и программных средств, используемых сторонами, механизм идентификации сторон, процедура оформления этапов исполнения ими своих обязанностей, момент перехода риска случайной гибели или порчи товара, процедура проверки и подтверждения качества товаров, работ или услуг, защита от сетевых угроз (вирусов, несанкционированного доступа), способ передачи товара, выполнения работ или оказания услуг, порядок исчисления сроков, применимое к договору право, включая соответствующее законодательство, обычаи делового оборота и иные обычно предъявляемые требования, ответственность за ущерб, причиненный товаром, работой, услугой.

*Четвертый параграф «Ответственность по договору, осложненному электронным элементом»* посвящен исследованию ответственности по договору, осложненному электронным элементом. Проведенный анализ показал, что неисполнение или ненадлежащее исполнение стороной обязательства, осложненного электронным элементом своих обязанностей, влечет за собой применение к правонарушителю мер гражданско-правовой ответственности. Виды такой ответственности в договорных отношениях, осложненных электронным элементом, ее формы, основания, ее порождающие, не имеют каких-либо особенностей, однако осложнение обязательства электронным элементом зачастую влечет необходимость использования нетрадиционных высокотехнологичных средств доказывания факта неисполнения или ненадлежащего исполнения такого обязательства.

**В заключении** сформулированы основные выводы, явившиеся результатом проведенного исследования договорных отношений, осложненных электронным элементом.

## **Опубликованные работы по теме диссертации**

### **I. Статьи, опубликованные в ведущих рецензируемых научных журналах и изданиях**

1. К вопросу о гражданско-правовом регулировании отношений в сети Интернет // Ползуновский вестник / Под ред. В.В. Евстигнеева.- Барнаул.- №3-1/2006.- 2006.- с.68-71 (0,3 п.л.).

### **II. Иные опубликованные работы по теме диссертации**

1. К вопросу о правоотношениях в сети Интернет // Стабильность и динамизм общественных отношений в Российской Федерации: правовые аспекты: материалы Всероссийской научной конференции / Отв. ред. В.Я. Музюкин.- Барнаул: Изд-во Алт. ун-та, 2005.- с.198-201 (0.2 п.л.).
2. О правовом пространстве в современной юридической науке // Государство и общество: политико-правовые проблемы: Межвузовский сборник статей / Редкол.: Р.М. Абызов, В.П. Колесова, Т.Ф. Кряклина.- Барнаул: Изд-во ААЭП, 2005.- с.7-11 (0.3 п.л.).
3. Сеть Интернет как среда существования гражданско-правовых отношений // Правовые проблемы укрепления российской государственности: Сб. статей.- Ч.24 / Под ред. Б.Л. Хаскельберга, В.М. Лебедева, Г.Л. Осокиной.- Томск: Изд-во Том. ун-та, 2005.- с.112-114 (0.2 п.л.).
4. Анонимное участие в сделках и участие в них под псевдонимом // Право и государство: приоритеты XXI века: материалы Всероссийской научно-практической конференции / Отв. ред. В.Я. Музюкин, Е.С. Аничкин.- Барнаул: Изд-во Алт. ун-та, 2007.- с.248-251 (0,3 п.л.).