

Демирчян Виктория Вагановна

кандидат юридических наук,
старший преподаватель кафедры
международного права
Северо-Кавказского филиала
Российского государственного университета
правосудия

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ МЕЖДУНАРОДНОЙ ЭЛЕКТРОННОЙ ТОРГОВЛИ

Аннотация:

В статье рассмотрены основы правового регулирования международной электронной торговли, его проблемы и пути решения. Раскрывается содержание понятия «электронная коммерция», которое не закреплено законодательно, однако является предметом исследований многих ученых-юристов. Проанализировано содержание правоотношений, складывающихся в сфере электронной коммерции. Сделан вывод о необходимости выработки единого унифицированного акта, регламентирующего осуществление электронных сделок.

Ключевые слова:

международная электронная торговля, электронная коммерция, объект электронного рынка, правовое регулирование, национальное и международное законодательство.

Demirchyan Victoria Vaganovna

PhD in Law,
Senior Lecturer,
International Law Department,
North Caucasus branch of
Russian State University of Justice

THE PROBLEMS OF LEGAL REGULATION OF INTERNATIONAL ELECTRONIC COMMERCE

Summary:

The article discusses foundations of the legal regulation of the international e-commerce, its challenges and the ways of dealing with them. The author discusses the content of the e-commerce concept, which is not enshrined in law, but is the subject of researches of a number of academic lawyers. The content of the legal relations in the field of e-commerce is reviewed. It is concluded that there is a need for a single unified act regulating electronic transactions.

Keywords:

international e-commerce, e-commerce, e-market item, legal regulations, national and international legislation.

Стремительное развитие науки и техники, а также интеграция телекоммуникационных связей в жизнь человека привели к появлению нового сектора экономики, именуемого электронной коммерцией. На сегодняшний день стало весьма обыденным совершение различного рода сделок, обмена информацией и выполнение иного рода действий посредством сети Интернет, когда человек не видит своего контрагента, предмета сделки, осуществляя расчет с помощью электронных переводов, подписывая договор с помощью электронной цифровой подписи. Использование интернета настолько эффективно, что многие крупные компании отказываются от закупок через другие каналы. В США отраслевые сетевые центры закупок («вертикальные порталы») созданы во многих отраслях: химической, металлургической, автомобилестроительной. Эти порталы объединяют даже конкурирующие предприятия (например, «Форд» и «Дженерал Моторс»). Интернет значительно сокращает расходы на сбыт продукции или оказание услуг. Так, стоимость совершения типичной банковской сделки с непосредственным участием сотрудника банка составляет 1,25 долл. США, по телефону – 54 цента, при помощи банкомата – 24 цента, через интернет – 2 цента [1]. Все это обуславливает необходимость правового регулирования данного сегмента экономики, в том числе создания единой международно-правовой платформы, поскольку характерной чертой электронной коммерции является ее трансграничность.

Термин «электронная коммерция» возник практически сразу вслед за появлением ЭВМ в 50–60-е гг. XX в. Это была эпоха «mainframe-based»-приложений. Одними из первых таких приложений были программы для транспорта – заказ билетов, а также обмен данными между различными службами для подготовки рейсов [2].

Понятие электронной коммерции законодательно не закреплено, что порождает несомненные трудности в определении ее правовой сущности. Российское и зарубежное законодательство основной упор делает на оценке других понятий, таких как «электронный документ», «электронная цифровая подпись», «электронная запись», «информация» и т. д. [3]. Однако в научной литературе учеными предпринимается попытка дать определение электронной коммерции. Так, под электронной коммерцией (e-commerce) понимают любые формы деловых сделок, при которых взаимодействие сторон осуществляется электронным способом вместо физического обмена или непосредственного физического контакта и в результате которых право собственности или право пользова-

ния товаром или услугой передается от одного лица другому [4]. Также под электронной коммерцией подразумевают любую форму бизнес-процесса, в котором взаимодействие между субъектами происходит электронным образом [5], или любой процесс, который деловая организация производит посредством сети связанных между собой компьютеров [6]. Главное отличие между двумя базовыми понятиями – «электронный бизнес» и «электронная коммерция» – заключается в том, что первое – это деятельность, а второе – совокупность гражданско-правовых сделок [7].

По справедливому замечанию ученых понятие электронной коммерции в национальных правовых системах не имеет единообразного определения. Его объем варьируется и определяется тем, в какой степени национальное законодательство уделяет внимание данному институту. То есть если раньше национальные юрисдикции вырабатывали критерии торгового права (к примеру, немецкое право относит к торговым сделкам сделки, совершаемые коммерсантами, а французское право определяет круг сделок, относящихся к торговым), то в настоящее время они определяют содержание электронной коммерции [8].

На наш взгляд, электронную коммерцию стоит рассматривать более широко, нежели совершение гражданско-правовых сделок посредством сети Интернет, так как последние не являются единственным объектом правового регулирования. В связи с этим понятием «электронная коммерция» охватываются такие ее составляющие, как электронный обмен информацией, электронное движение капитала, электронная торговля, электронные деньги, электронный маркетинг, электронный банкинг, электронные страховые услуги [9].

Таким образом, электронная торговля является основным составляющим элементом электронной коммерции, однако отождествлять данные понятия не стоит. Электронная торговля – это финансовые операции и сделки, выполняемые посредством сети Интернет и частных сетей связи, в ходе которых совершаются покупки и продажи товаров и услуг, а также переводы денежных средств [10].

Правоотношения, возникающие между различными субъектами в сфере электронной торговли, регулируются нормами как международного, так и национального законодательства. Среди международных источников следует выделить следующие: Конвенцию ООН об использовании электронных сообщений в международных договорах 2005 г., типовой закон «Об электронной торговле» ЮНСИТРАЛ 1996 г., Декларацию о свободе обмена информацией в интернете 2003 г., Европейскую декларацию о правах человека и верховенстве права в информационном обществе 2005 г., Хартию глобального информационного общества 2000 г., Будапештскую конвенцию о киберпреступности 2001 г., Декларацию принципов построения информационного общества 2003 г. и План действий Тунисского обязательства 2005 г., Генеральное соглашение по торговле услугами (ГАТС) 1994 г. и др.

Если применять расширительное толкование международного права, то к источникам, регламентирующим правоотношения в области электронной торговли, можно также отнести Конвенцию о международных железнодорожных перевозках 1980 г., Конвенцию УНИДРУА о международном факторинге 1988 г., Международную конвенцию о гармонизации контроля грузов на границе 1982 г., ЮНСИТРАЛ – Модельные законы о международном коммерческом арбитраже 1985 г. и многие другие.

Несмотря на многообразие правовых норм, регламентирующих правоотношения в области электронной торговли, данная сфера все же остается регулируемой лишь фрагментарно. Выше была обозначена проблема отсутствия законодательного понимания электронной коммерции и электронной торговли. С точки зрения частноправовых отношений, осложненных иностранным элементом, также существует проблема отсутствия единого (международного) толкования данных понятий. С целью устранения данной проблемы по просьбе Секретариата ЮНСИТРАЛ профессором из Франции Ж. Бюрдо была предпринята попытка приспособления международных документов к специфике электронной коммерции, выраженная в докладе «Адаптация к особенностям электронной торговли положений о доказательствах, содержащихся в международных юридических документах, которые касаются международной торговли» [11]. Однако решение столь сложной проблемы столь простым путем невозможно по причине существования положений национального законодательства, а также наличия сложившейся практики толкования многих понятий, например, таких как «письменная форма», «подпись», судебными и арбитражными органами [12]. Таким образом, учеными поддерживается точка зрения, согласно которой никакого специального правового урегулирования электронная торговля не требует, достаточно расширительного толкования норм международного права.

В литературе также высказывалось предположение, что в настоящее время происходит переоценка подхода к правовому регулированию интернета. Многочисленные работы, главным образом американских ученых, об интернете как новом информационно-социальном пространстве, где формируется своя нормативная система регулирования и требуется выработка особой

концепции правового регулирования, остались в прошлом [13]. При этом сделаем акцент на необходимости так называемой «точечной» регламентации понятия «дополнительная защита участников электронной торговли от мошеннических действий третьих лиц». Место и время заключения договора имеют большое значение для определения национального законодательства, выбора суда при решении конфликта [14].

На наш взгляд, данная позиция является весьма верной, с тем лишь уточнением, что все же многочисленные законодательные коллизии национальных правовых систем требуют выработки единого унифицированного акта, регламентирующего осуществление электронных сделок. Кроме того, с целью развития и защиты предпринимательской деятельности в информационном пространстве необходимо разработать общие нормы, касающиеся электронной экономической деятельности, с учетом технической природы электронной коммерции и технологических возможностей ее осуществления [15].

Таким образом, правовая регламентация электронной торговли должна осуществляться единообразно и скоординированно, чтобы не породить негативное правовое явление, учитывая техническую сторону, а также трансграничный характер правоотношений в данной сфере.

Ссылки:

1. Краткий курс лекций по дисциплине «Международное частное право» [Электронный ресурс]. URL: http://studme.org/158407207606/pravo/mezhdunarodnoe_chastnoe_pravo (дата обращения: 09.11.2016).
2. Новомлинский Л. Электронная коммерция: тенденции развития в мире и в России [Электронный ресурс]. URL: http://tops-msk.ru/press_ecom/pub_007.html (дата обращения: 11.11.2016).
3. Белых В.С. Правовое регулирование электронной торговли в условиях глобализации [Электронный ресурс]. URL: http://bmpravo.ru/show_stat.php?stat=267 (дата обращения: 13.10.2016).
4. Шаховалов Н.Н. Интернет-технологии в туризме [Электронный ресурс]. URL: http://tourlib.net/books_tourism/shahovalov21.htm (дата обращения 13.10.2016).
5. Новомлинский Л. Указ. соч.
6. Полковников Е.В. Определения электронной коммерции и немного истории [Электронный ресурс] // Полковников Е.В. Лекции по курсу «Электронная коммерция». Лекция 1. URL: http://kpmiit.wl.dvgu.ru/library/polkovnikov_lectures_ecommerce/l1.htm#ref5 (дата обращения: 20.11.2016).
7. Белых В.С. Указ. соч.
8. Богдановская И.Ю. Правовое регулирование электронной коммерции: зарубежная практика [Электронный ресурс] : докл. на II Всерос. конф. «Право и Интернет: теория и практика». URL: <https://www.ifap.ru/pi/02/r08.htm> (дата обращения: 11.11.2016).
9. Юрасов А.В. Основы электронной коммерции. М., 2007. С. 38 ; Schneider G. *Electronic Commerce*. Boston, 2008.
10. Букреева Ю.А. Правовое регулирование электронной торговли в России [Электронный ресурс] // Вопросы современной юриспруденции : сб. ст. XV Междунар. науч.-практ. конф. Новосибирск, 2012. URL: <http://sibac.info/conf/law/xv/28742> (дата обращения: 11.11.2016).
11. Зажигалкин А.В. Международно-правовое регулирование электронной коммерции : дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2005.
12. Там же.
13. Богдановская И.Ю. Указ. соч.
14. Там же.
15. Ганжа К.П. Правовое регулирование электронной коммерции в России [Электронный ресурс] // Современные научные наследования и инновации : электрон. науч.-практ. журн. 2013. № 10. URL: <http://web.snauka.ru/issues/2013/10/27833> (дата обращения: 20.11.2016).

References:

- Belykh, VS 2016, *Legal regulation of e-commerce in a globalizing world*, viewed 13 October 2016, <http://bmpravo.ru/show_stat.php?stat=267>, (in Russian).
- Bogdanovskaya, IY 2016, *Legal regulation of e-commerce: foreign practice: of the reports. at the II All-Russia. Conf. "Law and the Internet: Theory and Practice"*, viewed 11 November 2016, <<https://www.ifap.ru/pi/02/r08.htm>>, (in Russian).
- Bukreeva, YA 2012, 'Legal regulation of e-commerce in Russia', *Voprosy sovremennoy yurisprudentsii : sb. st. XV Mezhdunar. nauch.-prakt. konf.*, Novosibirsk, viewed 11 November 2016, <<http://sibac.info/conf/law/xv/28742>>, (in Russian).
- Ganja, KP 2013, 'Legal regulation of e-commerce in Russia', *Modern scientific inheritance and innovation: Sovremennyye nauchnyye nasledovaniya i innovatsii : elektron. nauch.-prakt. zhurn.*, no. 10, viewed 20 November 2016, <<http://web.snauka.ru/issues/2013/10/27833>>, (in Russian).
- Novomlinsky, L 2016, *E-commerce: development trends in the world and in Russia*, viewed 11 November 2016, <http://tops-msk.ru/press_ecom/pub_007.html>, (in Russian).
- Polkovnikov, EV 2016, 'The definitions of e-commerce, and a bit of history', *Polkovnikov Ye. V. Lektsii po kursu «Elektronnaya kommersiya». Lektsiya 1*, viewed 20 November 2016, <http://kpmiit.wl.dvgu.ru/library/polkovnikov_lectures_ecommerce/l1.htm#ref5>, (in Russian).
- Schneider, G 2008, *Electronic Commerce*, Boston, (in Russian).
- Shahovalov, NN 2016, *Internet technologies in tourism*, viewed 13 October 2016, <http://tourlib.net/books_tourism/shahovalov21.htm>, (in Russian).
- Yurasov, AV 2007, *eCommerce Fundamentals*, Moscow, p. 38, (in Russian).
- Zazhigalkin, AV 2005, *International legal regulation of e-commerce*: PhD thesis, St. Petersburg, (in Russian).