



Aspects of legal regulation of transactions in electronic form carried out by business entities

Nargiza ALLAYAROVA¹

M. Auezov South Kazakhstan University

ARTICLE INFO

Article history:

Received August 2021

Received in revised form

20 August 2021

Accepted 25 September 2021

Available online

25 October 2021

Keywords:

law,

electronic document, electronic

transaction, will,

expression of will,

electronic agreement,

electronic contract,

entrepreneurial activity, legal

relations,

electronic commerce.

ABSTRACT

This article discusses the provisions of the legislation of the Republic of Kazakhstan, the Republic of Uzbekistan and foreign states regulating relations between business participants in the implementation of transactions in electronic form. Currently, e-commerce is developing all over the world, using “electronic transactions” defined in business activities by “electronic contracts”. When considering the legal regulation of “electronic contracts”, it should be noted that the legislation regulating the sphere of electronic document management in business activities needs to be finalized taking into account the requirements of the time and the emerging practice of using “electronic contracts”. It should be noted that e-commerce has the opportunity to become a leading type of entrepreneurial activity in the future. It should be emphasized that there is no Law “On Electronic Commerce” in the Republic of Kazakhstan. In our opinion, such a law is necessary in the Republic of Kazakhstan, since the widespread digitalization of civil turnover is currently underway. The adoption of the Law “On Electronic Commerce” in the Republic of Kazakhstan will provide an opportunity for a more complete regulation of the legal relations of business entities on the conclusion of contracts in electronic form.

2181-1415/© 2021 in Science LLC.

This is an open access article under the Attribution 4.0 International (CC BY 4.0) license (<https://creativecommons.org/licenses/by/4.0/deed.ru>)

Аспекты правового регулирования сделок в электронной форме, осуществляемых субъектами предпринимательской деятельности

Ключевые слова:

закон,

электронный документ,

электронная сделка,

воля,

волеизъявление,

электронное соглашение,

электронный договор,

предпринимательская

деятельность,

АННОТАЦИЯ

В настоящей статье рассмотрены положения, законодательства Республики Казахстан, Республики Узбекистан и зарубежных государств, регулирующие отношения между участниками предпринимательской деятельности при осуществлении сделок в электронной форме. В настоящее время по всему миру идет развитие электронной коммерции, применяющей «электронные сделки», определяемые в предпринимательской деятельности «электронными договорами». При рассмотрении правового регулирования «электронных договоров» следует отметить, что законодательство, регулирующее сферу электронного документооборота в предпринимательской деятельности необходимо дорабатывать с учетом

¹ Lecturer of the M. Auezov South Kazakhstan University, Shymkent, Kazakhstan.
E-mail: allayarova.nargiza@bk.ru.

правоотношения,
электронная коммерция.

требований времени и складывающейся практикой применения «электронных договоров». Следует отметить, что электронная коммерция имеет возможность в будущем стать лидирующим видом предпринимательской деятельности. Необходимо подчеркнуть, что в Республике Казахстан отсутствует Закон «Об электронной коммерции». По нашему мнению, подобный закон в Республике Казахстан необходим, так как в настоящее время осуществляется повсеместная цифровизация гражданского оборота. Принятие в Республике Казахстан Закона «Об электронной коммерции» даст возможность для более полной регламентации правоотношений субъектов предпринимательской деятельности по заключению договоров в электронной форме.

ВВЕДЕНИЕ

В настоящее время по всему миру идет развитие электронной коммерции, применяющей «электронные сделки», определяемые в предпринимательской деятельности «электронными договорами». При рассмотрении правового регулирования «электронных договоров» следует отметить, что законодательство, регулирующее сферу электронного документооборота в предпринимательской деятельности необходимо дорабатывать с учетом требований времени и складывающейся практикой применения «электронных договоров». Следует отметить, что электронная коммерция имеет возможность в будущем стать лидирующим видом предпринимательской деятельности.

Анализ вопроса о том, что следует понимать под «электронными сделками» и «электронной коммерцией» хотелось бы начать с цитаты К.Г. Борисова: «использование государствами достижений научно технического развития... Вытесняет традиционные формы торговли» [1].

МЕТОДЫ ИССЛЕДОВАНИЯ

При написании статьи были рассмотрены положения, законодательства Республики Казахстан, Республики Узбекистан и зарубежных государств, регулирующие отношения между участниками предпринимательской деятельности при осуществлении сделок в электронной форме.

В процессе исследования нормативных правовых актов были применены общенаучные методы и частнонаучные методы. Общенаучные методы познания: анализ и синтез, индукция и дедукция, аналогия и моделирование. Частнонаучные методы: формально – логический, сравнительный.

РЕЗУЛЬТАТЫ И ОБСУЖДЕНИЕ

В первую очередь необходимо рассмотреть сущность самой сделки, раскрыть ее как юридический факт и также определить ее место нахождения в системе юридических фактов согласно сформировавшейся классификации.

О.А. Красавчиков предложил делить юридические факты на события и действия; действия - на правомерные и неправомерные; правомерные действия - на юридические акты и юридические поступки; при этом сделки рассматривались как разновидность юридических поступков [2].

Из основополагающих положений о теории сделок следует, что воля и волеизъявление при заключении определенной сделки должны совпадать. В ст. 102 ГК РУз и ст. 148 ГК РК предусмотрено, что при волеизъявлении стороны или сторон совершается определенная сделка.

Воля и волеизъявление обязательно должны совпадать. Эта точка зрения обосновывается такими учеными, как О.А. Красавчиков, М.М. Агарков, В.А. Мусин, О.С. Иоффе, Ф.С. Хейфец, А.М. Белякова. Они указывают внимание на то, что основным условием действительности сделки законодательство подразумевает совпадение воли и волеизъявления, из этого следует, что в случаях несовпадения воли сторон и их волеизъявления появляется необходимость признания определенной сделки недействительной. «Оба эти элемента совершенно необходимы и равнозначны. Только в их единстве заложена сущность сделки. Отсутствие - любого из этих элементов означает отсутствие сделки» [3].

В качестве основного положения в ст. 107 ГК РУз и в ст. 152 ГК РК предусмотрено, что определенная сделка в письменной форме должна быть осуществлена путем составления письменного

документа, показывающей его необходимое содержание и обязательно подписанное лицом или лицами, осуществляющими сделку, и в необходимых случаях лицами должным образом ими уполномоченными. Документ может быть бумажный или электронный, так как оба варианта его оформления представляют собой определенное словесное выражение воли всех сторон.

Согласно ст.101 ГК РУз и ст.147 ГК РК сделками считаются любые действия граждан и юридических лиц, которые направлены на возникновение, определенное изменение или полное прекращение гражданских прав и их обязанностей. Сделкой считается определенное правомерное действие, юридический факт. Из этого следует что понятие «электронная сделка» имеет обусловленное значение, показывающее специфику формы бытия сделки. Ввиду этого определяются следующие выводы: во-первых, такое понятие как «электронная сделка» очень гармонично сочетает два значения, с одной стороны, она является «электронным документом», а с другой стороны является гражданско-правовой сделкой; во-вторых, существует необходимость юридического определения понятия «электронной сделки».

Так, в силу ст. 151 Гражданского кодекса Республики Казахстан: «сделки совершаются устно или в письменной форме (простой или нотариальной)» [4], ст.105 Гражданского Кодекса Республики Узбекистан: «Сделки совершаются устно или в письменной форме (простой или нотариальной)» [5]. Хотелось бы обратить внимание на то, что со временем различия между простой и электронной цифровой формой могут потребовать безотлагательной регламентации данных форм сделок. В настоящее время наблюдается наличие правовых проблем при осуществлении практики нотариального удостоверения «электронного документа» в РУз и РК. Хотелось бы отметить, что нотариального удостоверения «электронного документа» на территории РУз и РК пока не осуществляется. По моему мнению существует необходимость скорейшего решения данного вопроса.

По моему мнению, под определением «электронная сделка» понимается сделка, которая совершается с помощью определенных средств связи и вычислительной техники, без какого-либо составления документа на бумажном носителе путем обмена сторонами «электронными документами», или подписания электронной цифровой подписью одного «электронного документа». Каждая по отдельности из названных видов сделок имеет свой собственный правовой режим. «Электронными сделками», являются прежде всего гражданско-правовые сделки, регулируемые нормами ГК РУз и ГК РК. В связи с этим, субъектами определенных отношений при оформлении сделок в электронной цифровой форме, имеют возможность быть все субъекты гражданского права (как физические и юридические лица, так и публичные образования), к ним особых требований с правовой точки зрения не предъявляются и относят общие положения, устанавливающие для определенных лиц, их правоспособность и дееспособность. Договором считается, согласно п. 1 ст. 378 Гражданского кодекса Республики Казахстан: «договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей» [4], ст.353 Гражданского Кодекса Республики Узбекистан: «договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей» [5].

Необходимо отметить, что в международном и в европейском праве, регулирующем отношения в области информационных технологий, используется также термин «электронное соглашение». Исходя из легального определения гражданско-правового договора, можно сформулировать вопрос о соотношении электронного соглашения и электронного договора. Электронное соглашение - более широкое понятие. Вместе с тем, такое утверждение не вписывается в положения (правила) международного права и права отдельных государств. Так, Центром ООН содействия торговле и электронному предпринимательству было принято Соглашение об электронной коммерции (рекомендация № 31, март 2000 г., Женева). В нем говорится: «электронное соглашение» устанавливает рамочные принципы для совершения последующих «электронных сделок». В некоторых случаях «электронное соглашение» предоставляет сторонам выбор между альтернативными вариантами. Другой пример: «электронное соглашение может использоваться для совершения одной сделки либо нескольких сделок. Электронное соглашение должно заключаться до совершения электронной сделки...» [6]. В данной интерпретации определение «электронное соглашение» выражает собой генеральное

соглашение, где выделяется круг общих прав и общих обязанностей всех участников данного соглашения. Одновременно четкие обязанности всех сторон, также вопросы ответственности за частичное и полное неисполнение условий определенного «электронного договора» определяются его сторонами в электронном договоре (т.е. электронной сделке).

ВЫВОД

Из выше изложенного следует, – что «электронная сделка», совершенная под видом «электронного соглашения», может оформляться только как «электронный договор».

При рассмотрении вопроса, касающегося электронной коммерции, необходимо отметить высказывание М. Богуславского: «электронную коммерцию следует рассматривать как особую форму совершения сделок, при которой их заключение и исполнение осуществляется с помощью электронных средств коммуникации. Правовая природа соответствующих сделок при этом остается неизменной, и они должны регулироваться нормами права, предназначенными для регламентации отношений определенного вида (купли-продажи, перевозки, подряда и проч.)» [7].

Необходимо отметить, что «электронная коммерция» является одним из недавно сформировавшихся видов предпринимательской деятельности. Согласно ст.3 Закона Республики Узбекистан «Об электронной коммерции»: «электронной коммерцией является купля-продажа товаров (работ, услуг), осуществляемая в соответствии с договором, заключаемым с использованием информационных систем (далее – договор в электронной коммерции)» [8]. Из выше указанного определения следует, что электронная коммерция является совокупностью видов электронных гражданско-правовых сделок.

Необходимо подчеркнуть, что в Республике Казахстан отсутствует подобный закон. По моему мнению, подобный закон в Республике Казахстан необходим, так как в настоящее время осуществляется повсеместная цифровизация гражданского оборота. Также хотелось бы отметить, что в Законе Республики Казахстан «Об электронной коммерции» необходимо предусмотреть: общие положения, раскрывающие представление о сути закона, его цели, регулируемых отношениях, принципах правовой регламентации электронной коммерции; правовой режим электронных документов в электронной коммерции; права и обязанности информационных посредников; права и обязанности лиц, осуществляющих электронную коммерцию; порядок заключения и исполнения электронных договоров в электронной коммерции. Принятие в Республике Казахстан Закона «Об электронной коммерции» даст возможность для более полной регламентации правоотношений субъектов предпринимательской деятельности по заключению договоров в электронной форме.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЕ ССЫЛКИ:

1. Международное право. Учебник. / Отв. ред. Ю.М. Колосов, В.И. Кузнецов. М., 1994. – С. 441.
2. Красавчиков О.А. Теория юридических фактов в советском гражданском праве: Автореферат диссертации кандидата юридических наук. Свердловск, 1950. – С. 10.
3. Хейфец Ф.С. Недействительность сделок по российскому гражданскому праву. М., 2000. – С. 8.
4. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть), принят Верховным Советом Республики Казахстан 27 декабря 1994 года https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1006061&doc_id2=1006061#activate_doc=2&pos=220;-98&pos2=1988;-98 (дата обращения: 20.03.2020).
5. Гражданский Кодекс Республики Узбекистан (Часть первая) (утверждена Законом Республики Узбекистан от 21 декабря 1995 года № 163-І) https://online.zakon.kz/document/?doc_id=30421270&doc_id2=30421270#activate_doc=2&pos=49;-80&pos2=815;-88 (дата обращения: 20.03.2020).
6. Шамраев А.В. Правовое регулирование информационных технологий (анализ проблем и основные документы). Версия 1.0. М.: «Статут», «Интертех», «БДЦ-пресс», 2003. – С. 273.
7. Богуславский М.М. Международное частное право. Учебник. М., 2004. – С. 258.
8. Закон Республики Узбекистан от 22 мая 2015 года № ЗРУ-385 «Об электронной коммерции» https://online.zakon.kz/document/?doc_id=39091913#pos=16;-58 (дата обращения: 21.03.2020).