



ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ
БІЛІМ ЖӘНЕ ҒЫЛЫМ МИНИСТРЛІГІ
МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ
РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН
MINISTRY OF EDUCATION AND SCIENCE
OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN



Л.Н. ГУМИЛЕВ АТЫНДАҒЫ
ЕУРАЗИЯ ҰЛТТЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ
ЕВРАЗИЙСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ
УНИВЕРСИТЕТ ИМ. Л.Н. ГУМИЛЕВА
GUMILYOV EURASIAN
NATIONAL UNIVERSITY



Студенттер мен жас ғалымдардың
«Ғылым және білім - 2015»
атты X Халықаралық ғылыми конференциясының
БАЯНДАМАЛАР ЖИНАҒЫ



СБОРНИК МАТЕРИАЛОВ
X Международной научной конференции
студентов и молодых ученых
«Наука и образование - 2015»

PROCEEDINGS
of the X International Scientific Conference
for students and young scholars
«Science and education - 2015»

УДК 001:37.0
ББК72+74.04
Ғ 96

Ғ96

«Ғылым және білім – 2015» атты студенттер мен жас ғалымдардың X Халық. ғыл. конф. = X Межд. науч. конф. студентов и молодых ученых «Наука и образование - 2015» = The X International Scientific Conference for students and young scholars «Science and education - 2015». – Астана: <http://www.eni.kz/ru/nauka/nauka-i-obrazovanie-2015/>, 2015. – 7419 стр. қазақша, орысша, ағылшынша.

ISBN 978-9965-31-695-1

Жинаққа студенттердің, магистранттардың, докторанттардың және жас ғалымдардың жаратылыстану-техникалық және гуманитарлық ғылымдардың өзекті мәселелері бойынша баяндамалары енгізілген.

The proceedings are the papers of students, undergraduates, doctoral students and young researchers on topical issues of natural and technical sciences and humanities.

В сборник вошли доклады студентов, магистрантов, докторантов и молодых ученых по актуальным вопросам естественно-технических и гуманитарных наук.

УДК 001:37.0
ББК 72+74.04

ISBN 978-9965-31-695-1

©Л.Н. Гумилев атындағы Еуразия
ұлттық университеті, 2015

СЕКЦИЯ 11

ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ

11.1 Гражданское право. Гражданское процессуальное право

УДК 347.44(574)

ПОНЯТИЕ ЭЛЕКТРОННОЙ СДЕЛКИ

Абдрахманова Әлия Нұрланқызы

ray_of_light@mail.ru

Магистрант 1 курса юридического факультета ЕНУ

им. Л.Н. Гумилева, Астана, Казахстан

Научный руководитель - Жаркенова С.Б., к.ю.н., доцент

В современном мире мы все чаще продвигаем в нашу жизнь компьютерные технологии и интернет-связи. В Казахстане информационные технологии применяются как в бизнесе, так и в повседневной жизни граждан. В настоящее время активно развиваются новые виды электронной торговли и услуг: страховые, консалтинговые, туристические и другие. Развитие телекоммуникационных технологий и средств вычислительной техники позволяет осуществлять документооборот в существенно более рациональном режиме. Важно отметить, что сегодня в эпоху развития информационных технологий, необходима конкретизация понятия «сделка», а также ее видов и сфер применения. В связи с этим, мы посвятили данную статью изучению новой формы сделок, а именно электронной сделке.

В соответствии со ст. 147 ГК РК «сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей» [1]. То есть во главу угла ставится действие, это относится и к сделкам, совершенным в Интернете. Если биржевой брокер случайно нажал на клавиатуру своего компьютера и запустил поручение на продажу акций, сделка считается совершенной. Как закреплено п. 3 ст. 152 ГК РК, «к совершению сделки в письменной форме приравнивается, если иное не установлено законодательством или соглашением сторон, обмен письмами, телеграммами, телефонограммами, телетайпограммами, факсами, электронными документами или иными документами, определяющими субъектов и содержание их волеизъявления» [1]. Поэтому обмен электронными документами при интернетной торговле означает совершение сделки. В Казахстане принят Закон от 7 января 2003 г. № 370-ІІ «Об электронном документе и электронной цифровой подписи» [2].

В первую очередь, мы хотели акцентировать внимание на применение законодательства по письменной форме сделок. Соблюдение простой письменной формы сделки означает, что воля лица (лиц) выражена путем закрепления текста на бумажном или электронном носителе и подписана участником (участниками) сделки либо уполномоченным для этого представителем (представителями). Так, если для односторонней сделки предусмотрена простая письменная форма, то она оформляется составлением одного документа, подписанного самим изъявившим волю лицом или его должным образом уполномоченным представителем. Кроме традиционной рукописной подписи по мнению Идрышевой С.К., в настоящее время при совершении сделки допускается использование средств факсимильного копирования подписи, электронной цифровой подписи, если это не противоречит законодательству или требованию одного из участников. Факсимиле (от лат. *fac simile* «делай подобное») — это воспроизведение подписи, передающее ее вполне точно, со всеми подробностями. Факсимиле наносится на бумажный документ путем проставления оттиска штампа, на котором изображена точная копия подписи лица. Зачастую такую подпись проставляют лица с отсутствием зрения (слепые) [3].

Электронная цифровая подпись была введена в Казахстане в связи с принятием Закона Республики Казахстан «Об электронном документе и электронной цифровой подписи» (далее – Закон об ЭЦП) [2]. В соответствии со статьей 1 названного Закона электронная цифровая подпись – это набор электронных цифровых символов, созданный средствами электронной цифровой подписи и подтверждающий достоверность электронного документа, его принадлежность и неизменность содержания, то есть электронная цифровая подпись — это реквизит электронного документа, предназначенный для защиты последнего от подделки.

А электронный документ согласно п.2 статьи 1 Закона об ЭЦП – это документ, в котором информация представлена в электронно-цифровой форме и удостоверена посредством электронной цифровой подписи. Электронный документ может быть создан, передан, сохранен и подан электронными средствами. Электронный документ согласно п.1 ст.7 Закона об ЭЦП, соответствующий требованиям комментируемого Закона, равнозначен документу на бумажном носителе. Принятое во исполнение данного пункта Постановление Правительства Республики Казахстан от 17 апреля 2004г. № 430 «Об утверждении Правил электронного документооборота» [4] детально регулирует порядок электронного документооборота государственных органов, а порядок электронного документооборота негосударственных органов и организаций, многочисленных коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей в данном постановлении изложены лишь схематично, кратко.

Электронная форма сделки с электронной подписью приравнивается к письменной форме, текстовой формы такой сделки в Казахстане не существует. Неподписанный документ означает заключение сделки в устной форме. К настоящему времени количество сделок, заключаемых в электронной форме, по сравнению с письменными сделками, не значительно. Представляется, что отсутствует необходимость выделения электронного договора в качестве самостоятельной формы договора. Однако очевидно, что с развитием электронной коммерции возникнет потребность разграничения письменной и электронной формы сделки и придания электронному договору особого статуса, в том числе и статуса нотариального удостоверения. В связи с этим мы считаем должным дать определение электронному договору.

Согласно статье 378 ГК РК, договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей [1]. Как уже было сказано ранее, договор может быть заключен путем обмена электронными документами. Но в данном случае стороны договора должны быть уверены в том, что документ исходит из стороны договора, то есть должна быть осуществлена аутентификация автора ЭД, а также необходимо достоверно определить отсутствие искажений в документах. Все это позволяет сделать ЭЦП. Представляется, что момент заключения договора в электронной форме необходимо определять аналогично порядку заключения сделок в письменной форме как момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта. Таким образом, можно определить электронный договор как соглашение двух или более лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей, заключенное путем обмена документами посредством электронной связи и подписанных электронными цифровыми подписями данных лиц или иными аналогами собственноручной подписи. При этом моментом заключения электронного договора будет считаться момент подтверждения подлинности лицом, направившим оферту, ЭЦП акцептанта, которым был удостоверен ЭД – акцепт [5].

Халиков Р.Ов своей работе «Понятие электронной сделки» отмечает: «В единообразном законе штата Юта «Об электронных сделках» от 3 июля 2000 года применяется термин «автоматическая сделка», означающий сделку, проводимую или осуществляемую в целом или в части с использованием электронных средств или электронных записей, в которой действия или записи одной, или более сторон не проверяются физическим лицом в рамках обычного хода дел при заключении договора,

выполнении существующего договора или исполнения обязательства, требуемого сделкой» [5].

При заключении договора широко используются в качестве оферты конклюдентные действия. В частности, имеется в виду выставление предложенной к продаже или прокату вещи в витрине в случаях, когда соответствующие действия должны рассматриваться в качестве публичной оферты, то есть как предложение заключить договор, адресованное любому, кто отзовется. Проблема заключения договора посредством конклюдентных действий или молчания существует и в электронной коммерции, и даже представляется острой в связи с активным использованием сети Интернет при рекламировании товаров и услуг, и направления оферты. В литературе спорным является вопрос о том, можно ли считать молчание разновидностью конклюдентных действий. О.С. Иоффе на поставленный вопрос дал отрицательный ответ [6, с.197].

На основании этого можно сделать вывод о том, что форма сделки будет являться электронной в случае совершения конклюдентных действий лицом, получившим оферту в электронной форме, подписанной ЭЦП. И при условии совершения таких действий электронный документ создает права и обязанности для получателя. Необходимо учитывать одно немаловажное обстоятельство, что оферта в электронной форме должна быть подписана ЭЦП или иным аналогом собственноручной подписи. Сделки, заключенные таким способом, характерны для рынка финансовых услуг, например, при совершении маржинальных сделок, когда брокер, получая электронное поручение клиента, подписанное ЭЦП, на совершение сделки при недостаточности у клиента денежных средств или ценных бумаг, предоставляет последнему заем. По мнению Халиков Р.О., сам факт получения оферты в электронной форме, пусть и подписанной ЭЦП, права и обязанности для получателя не создает, если иное не было предусмотрено ранее между сторонами или законодательно. При этом важно разграничивать ситуации, когда высылается конкретному лицу или неопределенному кругу лиц подписанная ЭЦП оферта и публикуется в сети Интернет рассылка с помощью электронной почты договора в электронной форме. В случае распечатывания получателем электронной формы договора и его подписания будет иметь место заключение договора на бумажном носителе, а не в электронной форме. В настоящее время практически любой банк помещает на свой официальный сайт договор банковского счета в электронной форме и иные документы [5].

Электронный документ состоит из двух частей: содержательной и реквизитной. Касательно сделки это означает, что в тексте должны присутствовать все обязательные реквизиты сделки – наименование сделки, дата и место заключения, наименование участников, либо их представителей и указание на основание их участия в сделке, предмет сделки, содержание сделки, подписи участников, а при необходимости – и печати сторон. Использование реквизитов определяется в зависимости от вида документа в соответствии с типовыми правилами документирования и управления документацией в государственных и негосударственных организациях, установленными уполномоченным органом управления архивами и документацией [2].

Электронный документ не имеет копий в электронном виде. В номенклатуре дел фиксируется форма представленного документа: электронная с указанием носителя информации, или бумажная. Сроки хранения документов, составляющихся только в электронном виде, определяются уполномоченным органом управления архивами и документацией. Электронные документы хранятся в том формате (касательно вложенных файлов), в котором они были сформированы, отправлены или получены, с обеспечением одновременного хранения сформированных электронных цифровых подписей под соответствующими электронными документами. Хранение электронных документов сопровождается хранением соответствующих электронных регистрационных контрольных карточек, электронных баз данных, использованных открытых ключей электронных цифровых подписей (регистрационных свидетельств электронных цифровых подписей) и программ, реализующих процессы формирования и проверки электронных цифровых

подписей электронных документов. Электронные документы со сроками хранения свыше 5 лет должны иметь подлинники бумажного документа [2].

Необходимо отметить, что основная область применения ЭЦП — финансовая сфера. Основная масса сделок в электронной форме заключается в банковской сфере и в области рынка ценных бумаг. Фондовый рынок, наряду с рынком банковских услуг, одним из первых воспринял преимущества дистанционного совершения сделок путем обмена электронными документами, подписанными ЭЦП. В настоящее время все крупные профессиональные участники рынка ценных бумаг предоставляют своим клиентам возможность для совершения сделок дистанционным способом посредством применения ЭЦП. Да и сами организаторы торгов разительно отличаются от тех бирж, которые существовали сравнительно недавно. Все сделки заключаются в электронной форме с помощью электронных торговых систем. Брокерские и биржевые электронные системы по своему правовому содержанию близки к корпоративным информационным системам, которые имеют место быть в банковской сфере и практически от них не отличаются как в технологическом плане, так и в правовом регулировании.

Почти с каждым днем в обществе увеличивается количество электронных сделок. Электронные средства активно используются в предпринимательстве, потребительской сфере. В законодательстве многих стран, в международном праве уже вошли в обиход электронный договор, электронная подпись, электронные платежи. Как отечественные предприниматели, так и зарубежные партнеры предпочитают осуществлять договорную переписку с помощью Интернет-связи. Более того, в Казахстане вводится система «электронного правительства» и теперь все государственные органы и организации применяют электронную форму исполнения. Заключение договора о государственных закупках с 2010 года также производится в электронной форме [7].

Несмотря на то, что законодательство Казахстана в области регулирования информационных технологий еще далеко от совершенства, можно с полной уверенностью говорить о становлении в Казахстане полноценных условий для применения ЭЦП и заключений сделок в электронной форме. Участники гражданско-правовых отношений в области применения средств электронного документооборота находятся в равных отношениях с субъектами, строящими свои отношения на основе документов на бумажном носителе.

Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть) от 27 декабря 1994 года, с изменениями и дополнениями по состоянию на 29.12.2014. - ИС Параграф. - <http://online.zakon.kz>
2. Закон Республики Казахстан «Об электронном документе и электронной цифровой подписи» от 7 января 2003 г. // База данных «Закон» Республиканского центра правовой информации Министерства юстиции Республики Казахстан. - <http://www.adilet.gov.kz/ru>
3. Идрышева С.К. Комментарий к статье 152 ГК РК // Столичный правовой портал «Астана Заң» - <http://astanazan.kz/>
4. Постановление Правительства Республики Казахстан от 17 апреля 2004г. № 430 «Об утверждении Правил электронного документооборота государственных органов Республики Казахстан» // База данных «Закон» Республиканского центра правовой информации Министерства юстиции Республики Казахстан. - <http://www.adilet.gov.kz/ru>
5. Халиков Р.О. Понятие электронной сделки // Вестник ТИСБИ, Университет управление «ТИСБИ», Казань, 2005, № 4.
6. Иоффе О.С. Право собственности. Общее учение об обязательстве // Советское гражданское право: Курс лекций: Общая часть. Изд. 4-е. — М.: Статут, 2001. С.197-198.
7. Закон Республики Казахстан 21 июля 2007 года «О государственных закупках», с изменениями и дополнениями по состоянию на 29.12.2014 г. - ИС Параграф. - <http://online.zakon.kz>