

УДК 341.9
DOI 10.52452/19931778_2023_2_132

ЭЛЕКТРОННАЯ ТОРГОВЛЯ КАК КОНЦЕПЦИЯ ПОСТРОЕНИЯ ЭКОНОМИЧЕСКИХ ОТНОШЕНИЙ: ПРАВОВОЙ АСПЕКТ

© 2023 г.

Е.М. Кондратьева

Национальный исследовательский
Нижегородский государственный университет им. Н.И. Лобачевского, Н. Новгород

ek521@mail.ru

Поступила в редакцию 01.03.2023

Внедрение технических компонентов в процессы заключения и исполнения договоров способствует оптимизации моделей экономического взаимодействия: преодолению территориальной удаленности контрагентов, повышению коммерческой активности, снижению трансакционных издержек.

В целях повышения результативности договорных отношений становится очевидной необходимость эффективной правовой регламентации и гармонизации правовых механизмов защиты участников электронной коммерции, в том числе на международном уровне.

Автор рассматривает четыре глобальные организационно-экономические модели электронной коммерции и пытается раскрыть правовую сущность электронной торговли.

Ключевые слова: электронная торговля; соотношение категорий «электронная коммерция» и «электронная торговля»; электронная торговля с юридической точки зрения.

Усложняющиеся процессы глобализации международной торговли сопровождаются, в частности, внедрением технических компонентов в процессы заключения и исполнения договоров, что способствует оптимизации моделей экономического взаимодействия: преодолению территориальной удаленности контрагентов, повышению коммерческой активности, снижению трансакционных издержек. Осуществление международных бизнес-коммуникаций посредством информационно-коммуникационных сетей, в частности Интернета, и других высокотехнологичных средств коммуникации приводит не только к безусловному повышению оперативности и результативности договорных отношений, но и ставит перед участниками торгового оборота, а также государствами и международными организациями новые задачи по преодолению возникающих в этих условиях правовых рисков, связанных с использованием современных средств коммуникации.

В условиях ориентации мировой трейд-экономики на электронную, дистанционную, интернет-реализацию товара, а также широкого применения указанных ресурсов при установлении договорных отношений становится очевидной необходимость эффективной правовой регламентации и гармонизации правовых механизмов защиты участников электронной коммерции, в том числе на международном уровне. Таким образом, можно констатировать, что перед правом встал новый вопрос формирования

действенной правовой базы регулирования трансграничной электронной торговли.

С 60-х гг. XX в. начало активного внедрения постоянно модернизируемых технологий информационного обмена в экономические процессы поставило перед правом задачи по адаптации существующих юридических концепций и конструкций под технологические реалии оборота. Применение электронно-коммуникативных средств в коммерческих отношениях привело к появлению нового сектора экономики – электронная торговля. Факторы преимущества электронной торговли перед традиционными способами организации продаж товара конечному потребителю:

- нивелирование удаленности территориальной локации контрагентов, в том числе в мировых масштабах;
- снижение затрат на реализацию товара (отказ от торговых площадей, уменьшение звеньев дистрибьюторской сети), закладываемых в цену продукции;
- повышение оперативности доставки товара силами продавца либо привлеченных продавцом третьих лиц;
- использование демонстрационных возможностей презентации товара, не ограниченных физическими границами помещений;
- организация единовременного доступа к предложению всех продавцов, включенных в сферу интернет-торговли;
- неограниченная потребительская аудитория.

Электронная коммерция включает четыре глобальные организационно-экономические модели [1, с. 65] построения коммерческой деятельности в зависимости от субъектного состава участников:

- бизнес – бизнес (business-to-business или B2B);
- бизнес – потребитель (business-to-consumer или B2C);
- бизнес – администрация (business-to-government – B2G);
- потребитель–администрация (consumer-to-government – C2G); дополнительно согласно международной типологии выделяется сегмент consumer-to-consumer (C2C) [2].

Относительно короткие сроки формирования и интенсивность развития электронной торговли привели к появлению в данной сфере острых правовых проблем, активное разрешение которых началось в конце 1990-х гг. в первую очередь в законодательстве США, а затем ЕС. В России должное внимание данной проблематике стало уделяться в середине 2000-х, однако до настоящего момента целостного правового регулирования электронной торговли в нашей стране не сформировано.

Представляется, что выявлению правовой сущности электронной торговли будет способствовать ретроспективный анализ рассматриваемого явления. Электронная торговля в ее современном понимании оформляется во второй половине XX в. в связи с появлением технологий автоматизации продаж и внедрением системы автоматизированного управления ресурсами крупных компаний в США. Стоит отметить, что именно США стали флагманом в развитии электронного сектора экономики как по части технологической разработки, так и по части коммерческого внедрения электронных и аналогичных им средств коммуникации в производство и торговлю. Соответственно, именно в США впервые возникла потребность правового регулирования механизмов электронной торговли. Так, в середине 1960-х гг. в США появились кредитные карты, изготовленные из пластика, с нанесенной на них магнитной полосой (магнитные карты), обеспечившие возможность автоматизации финансово-расчетных операций.

Следующий этап становления электронной торговли связывается с внедрением электронных механизмов в системы клиринговых расчетов и переводов. В 1968 г. в Великобритании была создана электронная система переводов и клиринга BACS (Bankers Automated Clearing Services) для осуществления безналичных расчетов в бизнес-среде. Вскоре в США Нью-Йоркской ассоциацией клиринговых палат была разработана аналогичная британской система –

CHIPS (Clearing House Interbank Payment System), с помощью которой заменили ставшие неудобными расчеты бумажными чеками.

В 1976 г. математиками из Стэнфордского университета Уитфилдом Диффи и Мартином Хеллманом была наиболее полно сформулирована концепция цифровой подписи как средства подтверждения подлинности и авторства электронного документа. Разработки Уитфилда Диффи и Мартина Хеллмана заложили основы электронной аутентификации, электронного заключения сделок и электронных денег.

Новый виток в процессе освоения экономикой электронных коммуникаций связан с разработкой и масштабным распространением сети Интернет и появлением в 1981 г. в США первого персонального компьютера – Personal Computer. Именно Интернет стал основной технологической базой для дальнейшего развития и мирового распространения механизмов трансграничной электронной торговли, в связи с чем остановимся подробнее на изучении истории данного изобретения.

Позиция законодателя в России относительно правового определения Интернета зафиксирована в положениях Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» [3] (далее – ФЗ «Об информации»). ФЗ «Об информации» в ст. 2 дает толкование используемым в законе терминам, в том числе п. 13 данной статьи определяет понятие «сайт в сети Интернет» как совокупность программ для электронных вычислительных машин и иной информации, содержащейся в информационной системе, доступ к которой обеспечивается посредством информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по доменным именам и (или) по сетевым адресам, позволяющим идентифицировать сайты в сети «Интернет». То есть законодатель рассматривает Интернет как информационно-телекоммуникационную сеть (п. 4 ст. 2 ФЗ «Об информации»: информационно-телекоммуникационная сеть – технологическая система, предназначенная для передачи по линиям связи информации, доступ к которой осуществляется с использованием средств вычислительной техники), в которой при помощи доменных имен и сетевых адресов пользователи идентифицируют содержащие конкретную информацию сайты. Другими словами, это технологический элемент, в самом широком понимании опосредующий контакт ЭВМ пользователя и искомой информации, общая масса которой составляет информационную систему.

Появление указанных технических возможностей – Интернет и персональный компьютер – воплотилось в принципиально новый бизнес-

проект. В 1995 г. открылся первый интернет-магазин – Amazon, специализировавшийся на реализации книг, а также был организован первый интернет-аукцион – eBay. Основателем Amazon является Джеффри Безос, который, будучи вице-президентом хеджевого фонда D.E. Shaw&Co, в 1994 г. предложил модель ведения бизнеса по дистанционной реализации товара – книг как продукции, длительное время сохраняющей товарный вид, а также не требующей организации специальных высокочрезвычайных условий транспортировки и хранения. «За первые два месяца ресурс наладил доставку книг во все 50 штатов США и в 45 государств мира» [4].

Оба проекта – Amazon и eBay – на сегодняшний день представляют собой крупнейшие в мире интернет-магазины. Amazon впервые предложил потребителю такие интернет-сервисы, которые сегодня присущи практически каждому продавцу в сфере интернет-торговли, как автоматическое заполнение формы заказа, персональные рекомендации на основе ранее выбранных продуктов, бесплатная доставка при стоимости заказа свыше определенной суммы, комментарии пользователей в отношении товаров. eBay же послужил основой для разработки некоторых правовых конструкций, упорядочивающих складывающиеся в Интернете отношения, в частности интернет-эскроу — условное депонирование [5, с. 197].

Кроме того, прежде чем приступить к изучению правовых аспектов развития и осуществления электронной торговли, стоит установить соотношение таких категорий, как «электронная коммерция» и «электронная торговля». Указанные термины активно используются в бизнес-среде представителями экономической науки, откуда их применение перетекло в юридический лексикон. Однако, чтобы стать частью научного понятийного аппарата, термин должен наполняться доктринально выработанным максимально единообразным и приемлемым для юридической науки и практики содержанием.

Н.В. Миненкова предлагает следующее определение: «электронная торговля – это экономическая деятельность, включающая в себя любые сделки, совершенные с помощью глобальных и/или локальных сетей, предполагающие возможность передачи товаров, выполнения работ и оказания услуг в электронном формате» [6, с. 58]. Н.А. Мальшина полагает, что «Е-коммерцию можно определить как осуществление бизнес-коммуникаций и транзакций в сетях и через компьютеры или как операцию покупки/продажи товаров и услуг и передачу денежных средств при помощи цифровых коммуникаций» [7, с. 167]. Данные дефиниции, на

наш взгляд, не отражают *правовой составляющей* процессов электронной торговли как совокупности сделок.

Я.А. Карев полагает, что правовую сущность электронной торговли раскрывают следующие взаимосвязанные понятия: а) определение электронной торговли как предпринимательской и иной, не запрещенной законом, деятельности в области обмена имуществом, включая товары, информацией, результатами интеллектуальной деятельности, в том числе исключительными правами на них, осуществляемой посредством заключения и (или) исполнения сделок в электронной форме (электронных сделок); б) законодательное закрепление понятия «электронные сделки»; в) разработка понятия «электронные средства, используемые для создания, хранения, а также передачи и (или) приема электронных документов посредством электронной связи» [8, с. 203]. Позиция Я.А. Карева представляется более рациональной, однако видится более приемлемым, с точки зрения юридической техники, термин «электронная форма сделки» вместо «электронная сделка», что в свою очередь позволит избежать использования законодательством дополнительного термина «электронные средства связи».

Правовую дефиницию, не акцентирующуюся, на наш взгляд, на технической специфике явления, предлагает Т.Ю. Кулик: «электронная коммерция с точки зрения права – это совокупность правоотношений, включающих как электронную торговлю, так и связанные с ней правоотношения, обеспечивающие защиту прав и законных интересов участников электронной коммерции и гарантирующие их реализацию (разработка понятийного аппарата в этой сфере, создание условий для использования электронных документов в гражданском праве, совершенствование правовых норм и т.п.)» [9, с. 37]. С.В. Николюкиным электронная торговля определяется как «совокупность сделок купли-продажи товаров и услуг, а также сделок по подготовке и обеспечению купли-продажи, которые осуществляются на мировом товарном рынке и рынках отдельных стран с помощью электронных средств связи через Интернет или другие электронные сети» [10, с. 73].

И.М. Рассолов дает трактовку электронной торговли как вида деятельности с точки зрения коммерческого права. «Электронная торговля – это multifunctional профессиональная деятельность по формированию товарных потоков, расширению и освоению новых рынков сбыта, установлению международных, региональных договорных связей по поставкам, накоплению товарных запасов и т.д.» Правовую

форму указанной деятельности И.М. Рассолов в 2003 г. предложил обозначить сетевым договором – «зафиксированное на материальном носителе правовое соглашение лиц, обладающее необходимыми реквизитами и заключаемое при помощи информационно-телекоммуникационных сетей международного информационного обмена; это также особое обязательство, определяющее права и субъективные обязанности договорных контрагентов в сфере электронного документооборота (торгового оборота)» [11, с. 78]. «Наиболее масштабной сферой электронной торговли является дистанционная купля-продажа» [12, с. 280] – продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключаемому на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах либо представленным на фотоснимках или посредством средств связи, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора [13].

А.Ю. Андреева, изучая содержание понятий «электронная торговля», «предпринимательская деятельность» и «экономическая деятельность», заключила, что электронная торговля не представляет собой самостоятельного вида экономической деятельности, т. к. «входящие в нее отношения составляют содержание различных видов экономической деятельности, в том числе предпринимательской ... Единственное её отличие заключается в особенностях формы электронных документов, используемых при осуществлении соответствующей экономической деятельности» [14, с. 56].

В целом, можно утверждать, что на сегодняшний день термины «электронная торговля» и «электронная коммерция» российской общественностью применяются в качестве синонимов, однако понятие «электронная торговля» устоялось в качестве более близкого отечественному менталитету по лексическому типу как перевод международного термина *electronic commerce*¹.

Представляется, что понятие «электронная коммерция» является родовым по отношению к понятию «электронная торговля» и включает, кроме электронной торговли, максимально широкий спектр бизнес-отношений с использованием информационно-коммуникационных технологий, в частности операции на фондовом рынке, валютные операции, кредитно-расчетные отношения, оборот ценных бумаг. Однако термином «электронная торговля» поглощаются не только отношения по коммерческому обороту товаров в их классическом понимании, но и по поводу оказания услуг, выполнения работ, перехода

прав на объекты интеллектуальной собственности.

Учитывая то, что абсолютно доминирующей технологической базой электронной торговли с момента его открытия для коммерческой сферы является сеть Интернет, с 1990-х гг. можно говорить о переходе экономики на этап заключения трансграничных договоров посредством электронных сообщений. Таким образом, при наличии в отношениях в сфере электронной торговли иностранного элемента – коммерческого предприятия, местонахождение которого располагается на территории иностранного государства, электронная торговля приобретает свойство трансграничности.

Представляется, что электронная торговля является собирательным термин, обозначающий весь комплекс сделок торгового характера, заключаемых с использованием информационно-коммуникационных систем либо аналогичными по назначению способами посредством обмена электронными сообщениями, совершения конклюдентных действий (техническое подтверждение намерения совершить интернет-заказ – акцепт) либо с участием автоматизированных систем направления и подтверждения получения акцепта. При этом торговый характер сделок определяется с учетом подхода, заложенного в статье 1 Типового закона ЮНСИТРАЛ «Об электронной торговле» 1996 г., согласно которой «торговля» рассматривается как максимально широкий термин, включающий отношения, вытекающие из всех видов сделок договорного характера, а также внедоговорных отношений, в частности поясняется, что «отношения торгового характера включают следующие сделки, не ограничиваясь ими: любые торговые сделки на поставку товаров или услуг или обмен товарами или услугами; дистрибьюторские соглашения; коммерческое представительство и агентские отношения; факторинг; лизинг; строительство промышленных объектов; предоставление консультативных услуг; инжиниринг; купля/продажа лицензий; инвестирование; финансирование; банковские услуги; страхование; соглашения об эксплуатации или концессии; совместные предприятия и другие формы промышленного или предпринимательского сотрудничества; перевозка товаров и пассажиров» [15].

В связи с указанным следует согласиться с мнением С.В. Васильева: «электронная торговля – это не новый вид договоров, а усовершенствованный способ оформления традиционных обязательств, таких, как купля-продажа, возмездное оказание услуг, расчеты и др. ... Основным квалифицирующим признаком элек-

тронной торговли по отношению к другим гражданско-правовым институтам является особый способ передачи данных при заключении сделок, т.е. от традиционных сделок отличие, в основном, только в форме заключения, при этом характер и содержание правоотношения между сторонами договора не меняется» [16, с. 307].

Вышеуказанное позволяет сделать вывод, что, на наш взгляд, отсутствует потребность законодательного определения понятия «электронная торговля». Представляется, что электронная торговля – это экономическая концепция, бизнес-модель; с юридической точки зрения – это обобщенное название комплекса правоотношений экономического характера в сфере товарообмена, устанавливаемых при применении информационных технологий, т.е. облекая договор в особую электронную форму сделки.

Примечание

1. Именно термин «торговля» используется в ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» № 381-ФЗ от 28.12.2009, в Проекте Федерального закона № 310163-4 «Об электронной торговле».

Список литературы

1. Царев В.В., Кантарович А.А. Электронная коммерция. СПб.: Питер, 2002.
2. Беляева Н.А. Продажа билетов через Интернет // *Налоги (газета)*. 2006. № 45.
3. Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ (ред. от 24.11.2014) «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» // СПС «КонсультантПлюс».
4. Ратников А. Чек придет по электронной почте. Как регулируется мировая Интернет-торговля. URL: <http://lenta.ru/articles/2013/10/31/internettrade>
5. Козинец Н.В. Эволюция правового регулирования трансграничной электронной торговли в зако-

нодательстве США // *Актуальные проблемы российского права*. 2015. № 9. С. 195–202.

6. Миненкова Н.В. Международно-правовое и национально-правовое регулирование электронной торговли: Автореф. дис... канд. юрид. наук. М., 2009.

7. Мальшина Н.А. Управление потоковыми процессами в индустрии сервиса и туризма в условиях развития e-коммерциализации экономики // *Вестник Поволжской академии государственной службы имени П.А. Столыпина*. 2010. № 2. С. 166–171.

8. Карев Я.А. Правовое регулирование использования электронных документов в договорных отношениях: анализ основных понятий // *Актуальные проблемы международного частного и гражданского права. К 80-летию В.А. Кабатова: Сборник статей / Под ред. С.Н. Лебедева*. Статут, 2006. С. 202–215.

9. Кулик Т.Ю. Правовая природа электронной коммерции // *Правовые вопросы связи*. 2006. № 2. С. 36–39.

10. Николокин С.В. Посреднические договоры. М.: Юстицинформ, 2010.

11. Рассолов И.М. Правовые проблемы электронной торговли: цивилистическое исследование. М.: ЮНИТИ ДАНА, 2010.

12. Рассолов И.М. Актуальные проблемы организации и управления электронной торговлей и электронными платежами в свете нового российского законодательства // *Актуальные проблемы российского права*. 2014. № 12 (49). С. 277–281.

13. Правила продажи товаров дистанционным способом, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 г. № 612 // СПС «КонсультантПлюс».

14. Андреева А.Ю. Электронная торговля: проблемы и перспективы // *T-comm: телекоммуникации и транспорт*. 2009. № S3. С. 53–58.

15. Типовой закон ЮНСИТРАЛ «Об электронной торговле» и Руководство по его принятию. URL: http://www.uncitral.org/uncitral/ru/uncitral_texts/electronic_commerce/1996Model.html (дата обращения: 12.01.2017).

16. Васильев С.В. Правовое регулирование электронной коммерции // *Сб. статей «Актуальные проблемы гражданского права»*. Вып. 4. М., 2002. С. 306–310.

ELECTRONIC COMMERCE AS A CONCEPT OF BUILDING ECONOMIC RELATIONS: LEGAL ASPECT

Е.М. Kondratieva

The introduction of technical components into the processes of concluding and executing contracts contributes to the optimization of models of economic interaction: overcoming the territorial remoteness of counterparties, increasing commercial activity, reducing transaction costs.

In order to increase the effectiveness of contractual relations, it becomes obvious that there is a need for effective legal regulation and harmonization of legal mechanisms for the protection of e-commerce participants, including at the international level.

The author considers four global organizational and economic models of e-commerce and tries to reveal the legal essence of e-commerce.

Keywords: electronic commerce; correlation of categories "electronic commerce" and "electronic commerce"; electronic commerce from a legal point of view.

References

1. Tsarev V.V., Kantarovich A.A. E-commerce. St. Petersburg: Peter, 2002.
2. Belyaeva N.A. Ticket sales via the Internet // Taxes (newspaper). 2006. № 45.
3. Federal Law No. 149-FL of 27.07.2006 (as amended on 24.11.2014) «On information, information technologies and information protection» // CLR «ConsultantPlus».
4. Ratnikov A. The receipt will come by e-mail. How the global Internet trade is regulated. URL: <http://lenta.ru/articles/2013/10/31/internettrade>
5. Kozinets N.V. Evolution of legal regulation of cross-border electronic commerce in the US legislation // Actual problems of Russian law. 2015. № 9. P. 195–202.
6. Minenkova N.V. International legal and national legal regulation of electronic commerce: Abstract of the dissertation of the Candidate of Legal Sciences. M., 2009.
7. Malshina H.A. Management of streaming processes in the service and tourism industry in the context of the development of e-commercialization of the economy // Bulletin of the Volga Region Academy of Public Service named after P.A. Stolypin. 2010. № 2. P. 166–171.
8. Karev Ya.A. Legal regulation of the use of electronic documents in contractual relations: analysis of basic concepts // Actual problems of international private and civil law. To the 80th anniversary of V.A. Kabatov: A collection of articles / Ed. by S.N. Lebedev. Statute, 2006. P. 202–215.
9. Kulik T.Y. The legal nature of e-commerce // Legal issues of communication. 2006. № 2. P. 36–39.
10. Nikolyukin S.V. Mediation agreements. M.: Justicinform, 2010.
11. Rassolov I.M. Legal problems of electronic commerce: a civilistic study. M.: UNITY DANA, 2010.
12. Rassolov I.M. Actual problems of organization and management of electronic commerce and electronic payments in the light of the new Russian legislation // Actual problems of Russian law. 2014. № 12 (49). P. 277–281.
13. Rules for the sale of goods by remote means, approved by the Decree of the Government of the Russian Federation of 27.09.2007 № 612 // CLR «ConsultantPlus».
14. Andreeva A.Yu. Electronic commerce: problems and prospects // T-comm: telecommunications and transport. 2009. № S3. P. 53–58.
15. The UNCITRAL Model Law on Electronic Commerce and the Guide to its Adoption. URL: http://www.uncitral.org/uncitral/ru/uncitral_texts/electronic_commerce/1996Model.html (Date of access: 12.01.2017).
16. Vasiliev C.B. Legal regulation of electronic commerce // Collection of articles «Actual problems of civil law». Issue 4. M., 2002. P. 306–310.