**УДК 347.73**

**Скиба Оксана Дмитриевна –** аспирант ФГБОУ ВПО «Дальневосточный государственный университет путей сообщения» (г. Хабаровск). *E-mail: oxanads2008@mail.ru*

**О.Д. Скиба**
**O.D. Skiba**

# Понятие электронной коммерции в российском и зарубежном праве

*В данной статье на основе изучения различных экономических и юридических исследований российских и зарубежных ученых, сложившейся практики правового регулирования разных стран, а также нормотворческой деятельности международных организаций исследуется понятие «электронная коммерция». На основе изучения более 20 дифиниций данного понятия приводятся различные подходы к его определению в юридической науке. Кроме того, приводится анализ понятий, схожих с электронной коммерцией. Рассмотрев существующие проблемы в российском законодательстве в отношении электронной коммерции, автор предлагает рекомендации по совершенствованию данной сферы.*

# Concept of electronic commerce in Russian and foreign law

*In this article the concept of «electronic commerce» based on various economic and legal studies of Russian and foreign scientists, the current regulatory practices in different countries, as well as standard-setting activities of international organizations are considered. Also different approaches of this term in jurisprudence are elaborated using the review of more than 20 definitions. It contains the analysis of terms similar with electronic commerce. Considered current problems in Russian law concerning electronic commerce recommendations for improvement of this sphere are given in the article.*

***Ключевые слова:*** *электронная коммерция, электронный бизнес, электронная торговля, Интернет-коммерция, унификация.*

***Keywords:*** *electronic business, electronic commerce, cybertrade, electronic trade, e-tailing, Enternet-commerce, unification.*

Бурное развитие информационных технологий в современной рыночной экономике повлекло множество изменений, в том числе и возникновение такой сферы, как электронная коммерция. Ее появление поставило перед юристами ряд теоретических и практических проблем, решение которых должно быть направлено на эффективное регулирование данной сферы экономики. В настоящее время правовая база электронной коммерции лишь формируется,

однако, сам термин электронной коммерции неоднократно употребляется в официальных документах.

Многие исследования отечественных ученых ставят вопрос о необходимости унификации понятийного аппарата в сфере электронной коммерции. Однако учитывая тот факт, что российское право относится к романно-германской правовой семье, понятийный аппарат является ключевым вопросом правового регулирования [11].

В настоящей статье на основе исследований различных экономических и юридических подходов будет сделана попытка определить, чем является электронная коммерция как правовая категория.

Термин «электронная коммерция» – это дословный перевод английского словосочетания «electronic commerce», который примерно с 1993 г. стал использоваться сначала в СМИ, а затем и в профессиональной литературе для обозначения экономической деятельности, осуществляемой с использованием компьютерных сетей. При этом, разновидность компьютерных сетей и их участие в коммерции не имеют единой точки зрения. Существует мнение, что возникновение термина электронной коммерции относится к более раннему периоду, а именно к 60-ым гг. XX в., когда большие организации стали применять в транзакциях между собой технологии электронного обмена данными (electronic data interchange), а банки – использовать электронный перевод денежных средств (electronic funds transfer). Однако в юридических исследованиях термин «electronic commerce» стал использоваться лишь с середины 90-х гг., и именно в этот период использование данного явления перешло из исключения в норму, что потребовало разработки соответствующей правовой базы [14].

В настоящее время сложившаяся практика правового регулирования разных стран, а также опыт правотворческой деятельности международных организаций показывают, что дифиниции термина «электронная коммерция» отличаются друг от друга достаточно сильно. В связи с этим, выделим основные подходы к рассматриваемому явлению, сформировавшиеся в современной юридической науке.

*Таблица 1*

**Основные подходы к правовому регулированию в разных странах**

| Подход | Автор/источник | Формулировка |
|---|---|---|
| Электронная коммерция как деятельность | Совместное заявление по вопросам электронной коммерции комиссий Советов по торговле и промышленности США и Японии | Предпринимательская деятельность, осуществляемая через электронные средства коммуникации [20] |
| | Учебное пособие по электронной коммерции под редакцией Л.А. Брагина | коммерческая деятельность в любой сфере бизнеса, осуществляемая с помощью информационных и телекоммуникационных технологий и систем [12] |
| | Абзац 1 ст. 14 Закона Республики Франции «О | Экономическая деятельность, посредством которой лицо дистанционно и при помощи |

| | | |
|---|---|---|
| | доверии к цифровой экономике» | электронных каналов связи предлагает приобрести или подтверждает намерения о приобретении товаров и услуг [22] |
| | Ст. 3 Закона Республики Узбекистан «Об электронной коммерции» | Предпринимательская деятельность по продаже товаров, выполнению работ и оказанию услуг, осуществляемая с использованием информационных систем [3] |
| Электронная коммерция как совокупность сделок | Доклад по налогообложению электронной коммерции Министерства финансов Индии 2001 г. | Сделки, в которых и оферта, и акцепт производятся с помощью электронных средств связи [18] |
| | С.К. Ильичев монография «Особенности налогообложения в сфере электронной коммерции» | Любые формы деловой сделки, которая проводится с помощью информационных сетей [4] |
| | Государственный закон США об освобождении Интернета от налогообложения | Любые сделки, совершаемые через Интернет или с использованием доступа к Интернету, включая куплю-продажу, аренду, лицензирование, оферту или доставку имущества, товаров, услуг или информации по договоренности, за плату или бесплатно; данный термин также включает предоставление доступа к Интернету [24] |
| Электронная коммерция как технологическая категория | Министерство международной торговли и промышленности Японии | Проведение коммерческих сделок (обмен товарами, услугами, информацией и/или денежными средствами между поставщиками и потребителями в целях осуществления передачи товаров на коммерческой основе субъектами экономической деятельности) с помощью электронных средств с использованием Интернет-технологий [25] |
| | Правительство США | Любые сделки по передаче права собственности или права пользования на товары или услуги, заключенные с использованием компьютерных сетей. Компьютерные сети представляют собой соединенные электронным образом устройства, которые производят обмен информацией в интерактивном режиме по сетевым телекоммуникационным канала [21] |
| | Правительство Канады | Ведение предпринимательской деятельности - купля, продажа и иные сделки посредством телекоммуникационных и компьютерных технологий. Сюда входят сделки, заключенные с использованием телефона, факса, АВМ, кредитных карт, дебитных карт, EDI и Интернета [19] |
| | Министерство экономики, финансов и промышленности Франции | Совокупность операций по электронному обмену данными, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности: передача информации и сделки с товарами или услугами |

| | | |
|---|---|---|
| | | [16] |

Одним из спорных моментов является определение, что следует относить к электронной коммерции. Наиболее широкие определения данного термина заключают, что электронная коммерция может использовать шесть основных инструментов: телефон, факс, телевидение, системы электронных платежей и перевод денег, электронный обмен данными (EDI) и компьютерные сети, включая Интернет [19]. Кроме того, иногда в определении также используются иные формы передачи данных в цифровой форме, к примеру Minitel [16].

Другим спорным вопросом в правовой дефиниции электронной коммерции является ее международный характер. В связи с этим, эффективное правовое регулирование электронной коммерции в международных отношениях требует единого для всех государств понимания данного явления, в более оптимальном варианте – стандартизированного определения. Поэтому законодатели многих стран пошли по пути закрепления только самых необходимых терминов, не вызывающих сильных разногласий, таких как «электронный документ», «электронная подпись» и «электронная сделка», до того момента пока не будет выработано единое понимание термина «электронная коммерция» [24].

Наибольшую реализацию нормотворческий процесс регулирования электронной коммерции получил в международных документах благодаря работе по унификации правового регулирования электронной коммерции и разработки единой терминологии в этой области. В данной сфере лидирующая роль принадлежит таким организациям, как Организация экономического сотрудничества и развития (далее – ОЭСР), Всемирная торговая организация (далее – ВТО) и Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (далее – ЮНСИТРАЛ).

Однако в связи с относительной самостоятельностью разработки дифиниций каждой организацией определения электронной коммерции различаются друг от друга:

- согласно документу ОЭСР «OECDPolicyBriefNo. 1-1997: Electronic Commerce», электронная коммерция – это «… коммерческие операции, осуществляемые как юридическими, так и физическими лицами, основанные на обработке и передаче цифровых данных, включая текстовую, аудио- или видеоинформацию, через открытую сеть (подобную Интернету) или закрытые сети (такие как AmericaOnline или Minitel), которые могут подключаться к открытой сети» [23];

- в Рабочей программе по электронной коммерции Всемирной торговой организации (далее – ВТО), принятой Генеральной Ассамблеей ВТО 25 сентября 1998 г., электронная коммерция определяется как «… производство, распределение, маркетинг, продажа или поставка товаров и услуг с помощью электронных средств связи» [26];

- в Типовом законе «Об электронной коммерции» («Model Law on Electronic Commerce») 1996 г. (далее – Типовой закон), разработанном Комиссией Организации Объединенных Наций по праву международной торговли, оговаривается, что данный термин следует толковать широко, с тем, чтобы он

охватывал вопросы, вытекающие из всех отношений торгового характера как договорных, так и недоговорных [1]. Электронная коммерция, согласно Типовому закону, не должна ограничиваться лишь рамками купли-продажи, поскольку охватывает целый ряд коммерческих гражданско-правовых сделок, заключаемых с помощью электронных средств через Интернет или через электронные сети;

- Европейская комиссия определяет электронную коммерцию как дистанционные услуги, обычно предоставляемые за вознаграждение электронным способом и по индивидуальному требованию получателю услуг [17].

В российской правовой системе, кроме проблемы выбора подхода к определению термина «электронная коммерция», существуют еще и терминологические сложности. В зарубежной литературе в качестве синонима понятия «электронная коммерция» (electronic commerce) наиболее распространенным является использование термина «электронный бизнес» (electronic business). Причина заключается в том, что английское слово «commerce» в первом значении переводится как «торговля, коммерция» [5]. Действительно, в русском языке слово «коммерция» употребляется относительно редко, и при переводе понятия «electronic commerce» было отдано значению «торговля». Такие «трудности перевода» послужили искусственному разделению понятия «electronic commerce» в экономической и юридической литературе, несмотря на то, что понятие «электронная торговля» уже по своему объему, чем понятие «электронная коммерция». В связи с этим, попытаемся разграничить кажущиеся на первый взгляд синонимические понятия: «электронный бизнес» (electronic business), «электронная коммерция» (electronic commerce) и «электронная торговля» (cybertrade, electronic trade, e-tailing).

На начальном этапе изучения электронной коммерции было принято употреблять данные понятия в качестве синонимов. Однако в настоящее время специалисты в данной области считают, что данные понятия обозначают различные явления. Наиболее широким из вышепредставленных является понятие «электронный бизнес», которое включает в себя понятие «электронная коммерция», и, в свою очередь, «электронная торговля» представляет собой ее частный случай и тем самым является самым «узким» из приведенных понятий. Приведем несколько определений понятия «электронный бизнес»:

- «Электронный бизнес (е-бизнес) – это любой процесс, который коммерческая организация осуществляет посредством компьютерных сетей» [21].

- «Электронный бизнес – это совокупность различных бизнес-процессов, в которых применение Интернета и связанных с ним телекоммуникационных сетей, информационных и компьютерных технологий является необходимым условием для осуществления и обеспечения одной или нескольких стадий предпринимательской деятельности» [10].

- «Электронный бизнес – соединение наиболее важных систем решения коммерческих задач с клиентурой непосредственно через Internet, внешние и внутренние корпоративные сети» [9].

Что касается термина «электронная торговля» или как ее принято обозначать в практике ВТО «э-торговля» принадлежит к числу новых, однако, быстро набирающих силу направлений как в развитии международной торговли,

так и в ее обеспечении. Согласно терминологическому справочнику ВТО, термин «электронная торговля» (коммерция) предполагает:

- передачу информации, продуктов или услуг электронным путем;
- предоставление (производство) услуг электронным путем;
- обслуживание электронными методами обычной торговли товарами и услугами путем электронной передачи всех необходимых для внешнеторговой сделки документов и другой информации, хранение и обслуживание такой информации [13].

В российском законодательстве термины «электронная коммерция» и «электронная торговля» не являются тождественными. Сам термин «торговля» употребляется в значении деятельности по осуществлению исключительно купли-продажи товаров в тексте более 300 законов федерального уровня. При этом, проект Федерального закона об электронной торговле вступает с ним в противоречие и использует определение, которое больше подходит для писания термина «электронная коммерция» [2].

Тем самым, как уже было отмечено, термин «коммерция» включает все формы торговли, а также услуги, которые содействуют торговле. Поэтому термин «электронная коммерция» более четкий и точный, чем «электронная торговля».

Кроме того, требуют разграничения понятия «электронная коммерция» и «Интернет-коммерция». Существует точка зрения, что нет необходимости выделять Интернет-коммерцию в качестве самостоятельного явления и рассматривать лишь как составляющую электронной коммерции. Однако данное положение не совсем оправдано, так как осуществление Интернет-коммерции имеет свою специфику, в то время как электронная коммерция может осуществляться и посредством сети, связанных между собой компьютеров, не подключенных к Интернету. Выделение коммерческих операций в сети Интернет из электронной коммерции обусловлено глобальным характером и отсутствием географических границ [6].

Таким образом, в отношении терминов «электронная коммерция», «электронная торговля» и «электронный бизнес» среди исследователей достигнуто определенное разграничение. Однако до сих пор нет унифицированного определения понятия «электронная коммерция» ни в российской, ни в зарубежной практике. Неполнота правового закрепления понятия электронной коммерции породила неоднозначность трактовок и вариативность прочтения отдельных норм законодательства. Поэтому при разработке определения термина «электронная коммерция» российскими законодателями необходимо учитывать следующие положения:

- При разработке универсального определения электронной коммерции следует учитывать технологический аспект. С активным развитием информационных и компьютерных технологий появляются все новые способы передачи и обработки данных, поэтому определение термина «электронная коммерция» не должно содержать ограниченный перечень способов передачи данных, а достаточным будет являться указание примерного перечня таких способов с оговоркой их добавления, связанных с развитием технологий в данной области.

- Один из основных правовых принципов электронной коммерции состоит в том, что стороны, заключившие сделку, не вправе ставить под сомнение законность и действительность последней только на том основании, что она заключена электронным способом. Этот принцип, как правило, не закреплен в законе, а действует в качестве обычая делового оборота и исключительно в пределах специального соглашения между сторонами сделки о применении электронных средств.

- При разработке определения понятия «электронная коммерция» необходимо учитывать его международный характер, опыт нормотворчества развитых стран, а также разработанные нормативные акты международных организаций.

Таким образом, на основе предложенных рекомендаций определения понятия «электронная коммерция» будет наиболее полным, содержательным и современным.

***Литература и источники:***


*1. Типовой закон об электронной коммерции Комиссии ООН по праву международной торговли 1996 г., утвержденный Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН № 51/162 от 16.12.1996 // Издание Организации Объединенных Наций. – 2006. – Ст.75*

*2. Федеральный закон «Об электронной торговле» (принят Государственной думой РФ в первом чтении Постановлением № 1582-III ГД от 6 июня 2001 года) // Ведомости ФС РФ. – 2001. – №17. – Ст. 988*

*3. Закон Республики Узбекистан от 29 апреля 2004 г. № 613-II «Об электронной коммерции» // «Собрание законодательства Республики Узбекистан». – 2004 г. – № 20. – Ст. 232.*

*4. Ильичев, С. К. Особенности налогообложения в сфере электронной коммерции / С. К. Ильичев. – М. : Маркет ДС, 2004. – 188 с.*

*5. Мюллер, В. К. Большой англо-русский и русско-английский словарь / Comprehensive English-Russian & Russian-English Dictionary / В. К. Мюллер. – М. : Эксмо, 2012. – 1008 с.*

*6. Попов В. М., Глобальный бизнес и информационные технологии. Современная практика и рекомендации / Под ред. В.М. Попова. – М. : Финансы и статистика, 2001. – 266 с.*

*7. Смирнов, С. Н. Электронный бизнес / С. Н. Смирнов – М. : ДМК Пресс ; М.: Компания Ай Ти, 2003. – 240 с.*

*8. Тедеев, А. А. Электронная коммерция (электронная экономическая деятельность). Правовое регулирование и налогообложение : диссертация … док. юрид. наук : 12.00.14 / А. А. Тедеев. – М., 2002. – 237 с.*

*9. Эвод, И. Электронная коммерция. Практическое руководство / И. Эвод ; пер. с англ. – СПб.: ООО «ДиаСофтЮП», 2002. – 608 с.*

*10. Борщев, В. Г. Становление и развитие предпринимательской деятельности в Интернет-экономике : диссертация … кандидата экономических наук: 08.00.05. / В. Г. Борщев. – СПб., 2004. – 151 с.*

*11. Бабкин, Ф. В. Электронная коммерция и новые организационные формы компаний / Ф. В. Бабкин // Менеджмент в России и за рубежом. – 2000. – № 1.*

*12. Электронная коммерция : учеб. пособие / Под общ. ред. Л. А. Брагина. – М. : Экономистъ, 2005. – С. 14.*

*13. Электронная торговля – «э-торговля» Всероссийская академия внешней торговли // Терминологический справочник по ВТО официальный сайт Всероссийской академии внешней торговли.*

*14. Васильева, Н. М. Электронная коммерция как правовая категория [Электронный ресурс] Электронный портал «E-commerce law» –.– Режим доступа: http://ecommercelaw.ru/elektronnaya-kommerciya-kak-pravovaya-kategoriya.html*

*15. Boegh-Nielsen, Peter, 2001, «EC-learnings: how to measure e-commerce?» presented at the International Statistical Institute, 2001 August.*

*16. Commerce electronique: Une nouvelle donne pour les consommateurs, les entreprises, les citoyens et les pouvoirs publics, Rapport Du Groupe De Travail Preside Par M. Francis Lorentz, Ministere de l'Economie, des Finances et de l'Industrie. 1998*

*17. Directive 2000/31/EC of the European Parliament and of the Council of 8 June 2000 on certain legal aspects of information society services, in particular electronic commerce, in the Internal Market (Directive on electronic commerce) Official Journal L 178, 17/07/2000 P. 0001 – 0016*

*18. E-commerce and taxation report by Ministry of Finance of India. 2001 // // [Электронный ресурс] Электронный портал «E-commerce law» Official site Rashmin Sanghvi & Associates –.– Режим доступа: http://www.rashminsanghvi.com/articles/taxation/electronic_commerce/finmin.html*

*19. Government of Canada. Electronic Commerce in Canada: Priorities for Action. 1998 // Official site Canadian e-Policy Resource Centre (CePRC) [Электронный ресурс] Электронный портал «E-commerce law» –.– Режим доступа: http://www.ic.gc.ca/eic/site/ceprc-ccrcp.nsf/eng/00025.html*

*20. Joint Statement on Electronic Commerce, Committees of U.S. – Japan Business Council, Inc. and Japan - U.S. Business Council. 07.1999*

*21. Measuring Electronic Business Definitions, Underlying Concepts, and Measurements Plans. Government of the United States of America.13.10.1999*

*22. No. 2004-575 Loi du 21 juin 2004.Loi pour la confiancedansl' economienumerique (1) // JORF om 22.06.2004.*

*23. OECD Policy Brief No. 1-1997: Electronic Commerce. Organization for Economic Co-operation and Development. Retrieved March 7, 2000 on the World Wide Web: [Электронный ресурс] Official site «Organization for Economic Co-operation and Development» –.– Режим доступа: http://www.oecd.org/publications/Pol_brief/9701_Pol.htm*

*24. Sec. 1104 (3) of the Internet Tax Freedom Act, Public Law 105 – 277 of October 21, 1998.*

*25. Towards the Age of the digital Economy – For Rapid Progress in the Japanese Economy and World Economic Growth in the 21stCentury.MinistryofInternationalTradeandIndustry, Government of Japan. 1997.*

*26. WT/MIN(98)/DEC/2, 25 May 1998, (98-2148), Ministerial Conference, Secon Session, Geneva, 18 and 20 May 1998, Declaration on Global Electronic Commerce, Adopted on 20 May 1998 // [Электронный ресурс] Official site «World Trade Orgsnization» –.– Режим доступа: http://www.wto.org/english/tratop_e/ecom_e/wkprog_e.htm.*