

## Правовое регулирование электронного обмена данными при осуществлении внешнеэкономической деятельности

В статье анализируются место правового регулирования электронного обмена данными при осуществлении внешнеэкономической деятельности в системе российского предпринимательского права и особенности его источников.

*Ключевые слова:* комплексное правовое регулирование трансграничных информационных отношений; внутригосударственное законодательство; коллизионные нормы; подзаконные акты; международные договоры; обычаи; судебная и арбитражная практика; комплексный институт права, защита коммерческой информации при электронном обмене данными.

В качестве предмета правового регулирования внешнеэкономическая деятельность (ВЭД) представляет собой сочетание общественных отношений разного рода и характера с участием субъектов, обладающих правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность, один из которых иностранного происхождения. По своей отраслевой принадлежности правоотношения, возникающие в процессе международного обмена товарами, работами, услугами, информацией, различны.

Отдельную самостоятельную группу составляют нормы, предоставляющие каждому участнику внешнеэкономической деятельности правовые возможности по обеспечению, хранению и передаче в больших объемах информации коммерческого характера, которая используется прежде всего для совершения сделок внешнеэкономического характера. Необходимость создания и совершенствования таких норм обусловлена широким внедрением компьютерной

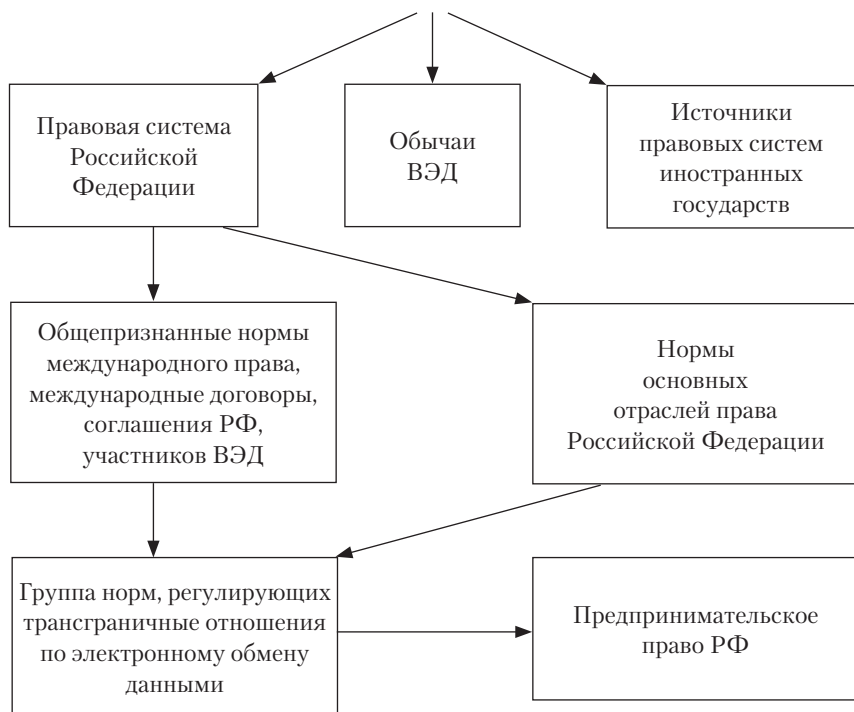
обработки информации и информационно-коммуникационных систем для обмена данными между участниками внешнеэкономической деятельности. Безусловно, такая практика значительно повышает эффективность совершаемых сделок международного характера. С учетом этого перед участниками внешнеэкономической деятельности в числе других встает с одной стороны задача внедрения информационно-коммуникационных технологий, их своевременное обновление, а с другой – защита передаваемой коммерческой информации правовыми нормами разной отраслевой принадлежности. Этими обстоятельствами, в свою очередь, обусловлена работа по объединению в самостоятельную группу норм о передаче, хранении и защите информации во внешнеэкономической деятельности. Отличительная особенность такой группировки заключается в регулировании трансграничных информационных отношений с участием иностранного элемента, что придает им международный характер.

Нормами материальных отраслей права урегулированы как гражданско-правовые отношения, включая договорные, так и административно-правовые отношения, в том числе управленческие и финансовые. Из процессуальных отраслей права привлекаются правила рассмотрения споров участников внешнеэкономической деятельности. Объединение норм различных отраслей права происходит с учетом предмета правового регулирования, в результате чего становятся совместными и направленными на достижение одной цели действия различных субъектов международного частного и публичного права.

Таким образом, право на осуществление внешнеэкономической деятельности невозможно реализовать на основе норм одной отраслевой принадлежности, становится очевидной необходимость комплексного правового регулирования разнородных отношений, возникающих в области международного обмена.

Вместе с тем правовое регулирование внешнеэкономической деятельности не единственная известная в юридической науке комплексная отрасль права. Возникает правовая проблема определения места правового регулирования внешнеэкономической деятельности, в том числе электронного обмена данными в системе комплексных отраслей российского права и определения ее соотношения прежде всего с предпринимательским правом. Такая задача может быть решена на основе анализа состава основных источников, содержащих нормы указанной комплексной отрасли российского права, и выявления их особенностей (см. схему).

## Источники правового регулирования ВЭД



Источники, содержащие нормы комплексной отрасли  
русского права

Особенностью источников правового регулирования внешнеэкономической деятельности является их двойственный характер. Значительная доля норм и правил, регулирующих отношения международного обмена, содержится в международных договорах и соглашениях. К другим источникам, устанавливающим правила регулирования внешнеэкономической деятельности, относятся национальное законодательство и судебная практика отдельных государств, а также обычаи в области торговли и мореплавания.

На законотворческую деятельность государств-участников внешних связей значительное влияние оказывают источники международного частного права. Известны основные виды таких источников: внутригосударственное законодательство, междуна-

родные договоры, судебная и арбитражная практика, международные обычаи, коллизионные нормы. При этом значительно число международных конвенций, с учетом которых договору отдается предпочтение при регулировании многих областей внешнеэкономической деятельности.

Примером динамичного развития правового обеспечения трансграничных отношений являются международные стандарты систем электронного обмена данными, появившиеся в 80-х годах прошлого века. В 1980 г. Организация экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) приняла «Руководящие принципы, регулирующие неразглашение и трансграничные потоки личных данных». Европейский совет в 1981 г. принял Конвенцию о защите частных лиц в вопросах, касающихся автоматической обработки личных данных. В 1981 г. ЕС разработал для своих государств-членов рекомендации относительно условий, при которых компьютерная информация может быть использована в качестве свидетельства в суде, в том числе и арбитражном. В 1986 г. Совет таможенного сотрудничества также принял резолюцию, касающуюся использования компьютерных данных в судебном разбирательстве.

В 1985 г. Комиссия ООН по праву в международной торговле UNCITRAL приняла рекомендации по этому вопросу, а в 1987 г. подготовила «Правовое руководство UNCITRAL по электронному переводу средств». Этой же Комиссией разработаны рекомендации по приданию компьютерной информации юридической силы, ведется работа по увеличению числа правительств и международных организаций, принимающих участие в их осуществлении. Комиссией разработан и опубликован в 1995 г. модельный закон «О правовых аспектах электронного обмена данными», который через год стал называться законом «Об электронной коммерции». Его подготовка осуществлялась с участием представителей всех государств – членов UNCITRAL, а также таких организаций, как UNIDO, Гагская конференция по международному частному праву, Федерация латиноамериканских банков (FELABAN), Банковская федерация Европейского сообщества, Международная торговая палата (ICC), SWIFT и ряд других.

Этот закон является основой для формирования соответствующих законодательных актов в странах-членах ООН. Закон закладывает основы для решения вопросов, связанных с подготовкой и заключением коммерческих сделок в электронной форме (юридическая сила сообщения, требование письменной формы удостоверения подлинности, риски и ответственность сторон при несоблюдении обязательств, вытекающих из договора об обмене

электронными сообщениями, и др.). Согласно этому закону обязательства по электронному обмену данными включают обмен информацией между инициатором и адресатом с использованием компьютеров, в согласованных форматах и с соблюдением структуры информации в форме сообщения. Основанием для возникновения обязательств являются договоры, заключаемые между участниками электронного обмена данными. Предполагается, что такие договоры, регулирующие во внешнеэкономической деятельности предоставление услуг электронного обмена данными на основе информационно-коммуникационных технологий, могут быть двух- и многосторонними.

Выбранная участниками внешнеэкономической деятельности структура юридически оформляется специальным соглашением. В 1987 г. Международной торговой палатой были разработаны «Единые правила поведения при осуществлении обмена коммерческой информацией с использованием средств связи» (UN-CID). Вопрос стандартизации различных аспектов электронного обмена данными входит в компетенцию целого ряда комитетов Международного телекоммуникационного союза, который развивает также проекты электронной торговли для развивающихся стран.

Таким образом, становится очевидной необходимость систематизации, группировки множества действующих в области электронного обмена данными правовых норм, имеющих различную отраслевую принадлежность, для эффективного применения в целях регулирования такого обмена информацией, внедрения современных технологий связи для расширения рынков, увеличения и упрощения доступа к различным потребителям во всем мире.

Указанная задача представляется актуальной, поскольку Россия является участницей программы ЮНКТАД по развитию центров по вопросам торговли. В Москве и Санкт-Петербурге действует Российский информационный центр по вопросам внешней торговли, в создании и работе которого приняли участие крупнейшие организаторы и участники внешнеэкономической деятельности.

Внутригосударственное законодательство в области внешнеэкономической деятельности действует в пределах каждого отдельно взятого государства и является результатом правотворческой функции государственных органов. В соответствии со статьями 15, 71 Конституции РФ<sup>1</sup> внешняя политика, внешнеэкономические отношения и источники права, их регулирующие, отнесены к ведению РФ, в том числе валютное, кредитное, таможенное регулирование, международные договоры, гражданское, процессуальное законодательство, правовое регулирование интеллектуальной

собственности, федеральное коллизионное право. В случае противоречия между международным договором и внутренним законодательством применяется международный договор. Федеральные законы представлены отраслевыми кодифицированными актами. Гражданский кодекс РФ предусматривает, что регулирование внешнеэкономической деятельности осуществляется непосредственно, т. е. когда в нормах материального права прямо указано, какие права и обязанности возникают у участников правоотношения. Так, в случае, если применимым правом к конкретному внешнеэкономическому отношению оказывается национальное право, источником окажутся нормы ГК РФ и федеральных законов. Наиболее важными из них урегулированы виды внешнеэкономической деятельности и ее отдельные области<sup>2</sup>.

Другой способ регулирования внешнеэкономической деятельности – это применение коллизионных норм, устанавливающих законодательство (российское или другое), которое применимо к частноправовым отношениям, возникающим при ее осуществлении. Такие коллизионные нормы сосредоточены в разделе VI третьей части ГК РФ «Международное частное право». Коллизионные нормы относятся к особой группе источников права, регулирующих внешнеэкономическую деятельность. Они применяются в тех случаях, когда национальное законодательство стран, организации которых вступают во внешнеэкономические отношения, по-разному регулируют то или иное правовое отношение. В коллизионных нормах указывается, право какого государства должно быть применено к решению конкретного спора. Особенностью коллизионных норм является то, что они формируются обычно в виде абстрактного правила, указывающего не на содержание права конкретного государства, а только лишь на сам принцип, которым будут определяться соответствующие нормы. При разрешении дел в суде судья должен выбрать законодательство, руководствуясь соответствующими указаниями права своей страны, т. е. найти в отечественном праве указания на то, право какой страны подлежит применению при конкретном составе (отечественном или иностранном). В некоторых случаях, несмотря на наличие иностранного элемента в составе дела, судья должен руководствоваться только собственным законодательством страны.

В области правового обеспечения электронного обмена данными кроме Гражданского кодекса РФ действует Федеральный закон от 6 апреля 2011 г. № 63-ФЗ «Об электронной цифровой подписи». Предусмотрена возможность регулирования вопросов, связанных с функционированием систем электронного обмена данными

договорами (соглашениями на информационное обслуживание) с участниками информационного обмена. В таком соглашении должны быть предусмотрены: точное определение электронного документа; возможность его соответствия «бумажному» аналогу; определение равной ответственности лиц, подающих электронные и бумажные документы; определение элементов юридических доказательств о факте подачи (приема) электронного документа; определение возможности подачи таможенных документов в виде электронных сообщений; процедура разрешения конфликтов; общий порядок использования электронного документа. Нормы ГК РФ и других правовых актов позволяют заключать подобные соглашения. Важными вопросами являются момент наступления ответственности в случае невыполнения принятых обязательств, место решения споров и используемый язык, с учетом чего при составлении документов, регулирующих сферу электронного обмена данными, участнику внешнеэкономической деятельности необходимо определить зоны ответственности и момент наступления невыполнения обязательств. В договоре также целесообразно предусмотреть решение споров по российскому законодательству.

Среди подзаконных актов, регулирующих внешнеэкономическую деятельность, могут быть указы Президента РФ, которые издаются, если эти отношения не урегулированы законом. Отсутствие законов о внешнеэкономической деятельности, характерное для начала 90-х годов прошлого века, восполнялось такими источниками. Уже в 1996 г. многие Указы Президента РФ по вопросам внешнеэкономической деятельности были отменены в связи с принятием сначала Федерального закона «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности» от 13 октября 1995 г. № 157-ФЗ, а затем и его новой редакции от 8 декабря 2003 г. № 164-ФЗ, действующей в настоящее время<sup>3</sup>. Сейчас наиболее актуальным остается, например, Указ Президента РФ от 14 января 2003 г. № 36 «Об утверждении Списка оборудования и материалов двойного назначения и соответствующих технологий, применяемых в ядерных целях, в отношении которых осуществляется экспортный контроль»<sup>4</sup>. Правительство РФ вправе издавать нормативные акты по вопросам внешнеэкономической деятельности только в случаях, предусмотренных законами или указами. Таких случаев достаточно много. Постановлениями правительства, например, утверждается таможенный тариф, товарная номенклатура ВЭД, принимаются решения по многим важным вопросам внешнеэкономической деятельности. Федеральные министерства, входящие в систему исполнительных органов власти, осуществляют

выработку государственной политики и нормативно-правовому регулированию в установленной актами Президента РФ и Правительства РФ сфере деятельности. Они вправе принимать ведомственные нормативно-правовые акты, которые также относятся к числу подзаконных и носят межведомственный характер, в силу чего они обязательны и применяются при регулировании внешнеэкономической деятельности.

Международные договоры как источники играют значительную роль во внешнеэкономической деятельности и регулируют как частноправовые, так публично-правовые отношения. Действующий здесь Федеральный закон от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»<sup>5</sup> устанавливает, что международный договор Российской Федерации означает международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами), с международной организацией либо с иным образованием, обладающим правом заключать международные договоры (далее – иное образование), в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования (ст. 2). Международные договоры Российской Федерации наряду с общепризнанными принципами и нормами международного права являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора (часть 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации, п. 1 и 2 ст. 5 Федерального закона от 15.07.1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»). Знаковым событием для правового регулирования внешнеэкономической деятельности является вступление в ВТО<sup>6</sup>. Для регулирования частных имущественных отношений участников внешнеэкономической деятельности сохраняет свое значение Конвенция ООН «О международной купле-продаже товаров» от 11 апреля 1980 г.<sup>7</sup> Таможенное регулирование в Таможенном союзе осуществляется в соответствии с Таможенным кодексом Таможенного союза<sup>8</sup>. Общие условия поставок товаров между организациями стран – членов СЭВ 1968/ 1988 гг. (ОУП СЭВ 1968/1988 гг.) (приняты 11.10.1988)<sup>9</sup> при наличии в контракте ссылки будут действовать как договорные условия.

Для регулирования внешнеэкономической деятельности применяются обычаи, признаваемые в Российской Федерации. Торгово-



промышленная палата РФ свидетельствует торговые и портовые обычаи, принятые в Российской Федерации<sup>10</sup>. Как источник правового регулирования внешнеэкономической деятельности торговые и портовые обычаи применяются для регулирования отношений частноправового характера, осложненных иностранным элементом. Характерной чертой международных торговых обычаев является наличие неофициальных, но общепризнанных кодификаций таких обычаев. Это, например, Инкотермс, разработанные Международной торговой палатой (Рим), Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов, Унифицированные правила по инкассо. Важно подчеркнуть, что законодатель, изменив редакцию статьи 5 ГК РФ, подчеркнул, что источником гражданского права является не обычай делового оборота, как считалось ранее, а просто обычаи, без указания на сферу деятельности, в которой он сложился и применяется. Данная новелла введена в целях унификации законодательства, поскольку в ряде международных договоров, в том числе заключенных Российской Федерацией, обычай указан как источник гражданского права. Так, согласно статье 9 Венской конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров от 11 апреля 1980 г. стороны связаны любым обычаем, относительно которого они договорились, и практикой, которую они установили в своих взаимных отношениях. Изменение направлено на то, чтобы устранить терминологическую путаницу, существующую в действующем законодательстве применительно к обычаям, используемым в предпринимательской деятельности. Также в судебной практике к обычаям делового оборота относят Общие условия Международной федерации инженеров-консультантов (FIDIC).

Значение судебной и арбитражной практики состоит в том, что как решение по конкретным делам, так и разъяснение высших арбитражных судов различных государств способствуют единообразию в применении действующего законодательства, в том числе и участников внешнеэкономической деятельности. Различные разъяснения верховных судов содействуют правильному применению норм международного и национального права, помогают разрешать возникшие имущественные споры. Судебная и арбитражная практика по российской доктрине не является источником права. В других странах действует судебный прецедент, когда решение суда по одному делу является обязательным при рассмотрении аналогичных дел. Судебная практика может приобрести значение источника права, если к отношениям должно применяться иностранное право, в котором признается прецедент.

Изложенное дает основание для следующего вывода. Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности – это комплексный институт права, который по составу рассмотренных источников, привлекаемых для реализации права на осуществление указанной деятельности в предпринимательских целях, реализуемых в области международного обмена, по особенностям названных источников целесообразно отнести к предпринимательскому праву Российской Федерации, включив в него группу норм, регулирующих трансграничные отношения по электронному обмену данными.

---

Примечания

- <sup>1</sup> Конституция РФ (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ) // СЗ РФ. 2014. № 3. Ст. 851.
- <sup>2</sup> Кодекс торгового мореплавания РФ от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ; Закон РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 «О таможенном тарифе»; Закон РФ от 07 июля 1993 г. № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже»; Закон РФ от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации»; Закон РФ от 18 июля 1999 г. № 183-ФЗ «Об экспортном контроле»; Закон РФ от 8 декабря 2003 г. № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности»; Закон РФ от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле»; Закон РФ от 27 ноября 2010 г. № 311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации». Налоговые отношения при осуществлении экспортно-импортных операций урегулированы нормами Налогового кодекса РФ и других законов о налогах. Законодательство о публично-правовой ответственности содержится в кодифицированных актах УК РФ и КоАП РФ. Судебная защита прав участников ВЭД регулируется ГПК РФ и АПК РФ, где имеется отдельный раздел, содержащий нормы, которыми регламентируется участие иностранных лиц соответственно в гражданском или арбитражном процессе. Споры, вытекающие из внешнеэкономической деятельности, могут также разрешаться и в третейских судах, что урегулировано специальным Законом РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже».
- <sup>3</sup> Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» (ред. от 30.11.2013) // СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4850.
- <sup>4</sup> Указ Президента РФ от 14 января 2003 г. № 36 «Об утверждении Списка оборудования и материалов двойного назначения и соответствующих технологий,

- применяемых в ядерных целях, в отношении которых осуществляется экспортный контроль» (ред. от 14.10.2008) // СЗ РФ. 2003. № 3. Ст. 208.
- <sup>5</sup> Федеральный закон от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» (ред. от 25.12.2012) // СЗ РФ. 1995. № 29. Ст. 2757.
- <sup>6</sup> Протокол от 16 декабря 2011 г. «О присоединении Российской Федерации к Марракешскому соглашению об учреждении Всемирной торговой организации от 15 апреля 1994 г.» // СЗ РФ. 2012. № 37. Ст. 4986.
- <sup>7</sup> Конвенция Организации Объединенных Наций о договорах международной купли-продажи товаров (Заключена в г. Вене 11 апреля 1980) (вместе со «Статусом Конвенции Организации Объединенных Наций о договорах международной купли-продажи товаров (Вена, 11 апреля 1980 года)» (по состоянию на 30 апреля 2013 года)) // Вестник ВАС РФ. 1994. № 1.
- <sup>8</sup> Таможенный кодекс Таможенного союза (приложение к Договору о Таможенном кодексе Таможенного союза, принятому Решением Межгосударственного Совета ЕврАзЭС на уровне глав государств от 27.11.2009 г. № 17) (ред. от 16.04.2010) // СЗ РФ. 2010. № 50. Ст. 6615.
- <sup>9</sup> Общие условия поставок товаров между организациями стран – членов СЭВ 1968/1988 гг. (ОУП СЭВ 1968 / 1988 гг.) (приняты 11.10.1988) // Сб. международных договоров СССР. Вып. XLV. М., 1991. С. 348–379.
- <sup>10</sup> Пункт 3 статьи 15 Закона РФ от 7 июля 1993 г. № 5340-1 (ред. от 30.12.2015) «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2016) // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 33. Ст. 1309.