

Соколова Алина

Sokolova Alina

Научный руководитель: к.ю.н., **Мартышкин С.В.**

Supervisor: Cand.Sci.(Juridical Science) **Martyshkin S.V.**

Самарский университет, студент

Samara University, student

Особенности заключения и использования click-wrap соглашений

в российском гражданском праве

Features of conclusion and using of click-wrap agreements in Russian civil law

This report is dedicated to analyzing the features of using click-wrap agreements in Russian civil law. As digital technologies become popular nowadays legislators should take measures in order to unify the enforcement process. The usability of click-wraps makes them one of the most popular contractual constructions today. The biggest problem is their applicability in the Russian civil law. The analysis of Russian and foreign arbitration practice gives an example of using such agreements.

Keywords: agreement, contract, offer, contract of accession, acceptance

Статья посвящена анализу особенностей использования click-wrap соглашений в российском гражданском праве. Поскольку в настоящее время цифровые технологии становятся популярными, законодатели должны принять меры для унификации процесса принудительного исполнения. Удобство использования click-wrap делает их одними из самых популярных контрактных конструкций сегодня. Самой большой проблемой является их применимость в российском гражданском праве. Пример использования таких соглашений можно привести на основе анализа российской и зарубежной арбитражной практики.

Ключевые слова: соглашение, договор, оферта, договор присоединения

Современная эпоха по праву признана эпохой цифровой революции. В нынешних условиях все большее значение обретает электронная коммерция, в которой принимают участие более 50% пользователей Интернета. Огромные объемы розничной электронной коммерции диктуют новые условия и для правового регулирования. Такое стремительное развитие новейших технологий привело к необходимости упрощения некоторых правовых процедур, а также пересмотр регулирования отдельных аспектов договорного права. Все это обусловило появление нового типа соглашений, заключаемых в сети Интернет, именуемых сегодня click-wrap. Суть такого договора заключается в принятии интернет-пользователем лицензионного соглашения, путем нажатия кнопки «Принимаю» в специальном поле. Такой вид оферты появился еще в 1996 году в форме shrink-wrap соглашений, но повсеместное распространение получил только сейчас. Массовое использование такого рода соглашений обусловлено, во-первых, простотой их заключения для акцептанта, а во-вторых, отсутствием у акцептанта возможности произвести встречную оферту. Исследователи часто сравнивают данное соглашение с конструкцией договора присоединения, назначением которого является защита экономически более слабой стороны. Конструкция click-wrap соглашений нашла свое отражение и в международных актах. Например, в ст. 9 Директивы № 2000/31/ЕС "Об электронной коммерции" закрепляется, что Государства - члены ЕС должны гарантировать,

что их законодательная система разрешает заключение контрактов с использованием электронных средств¹¹⁵.

Важным является вопрос о применимости click-wrap договоров в российском законодательстве. Следует отметить, что в Российской Федерации нет специального закона, конкретизирующего отношения в сфере электронной коммерции, поэтому конструкция click-wrap договора должна быть совместима с положениями Гражданского кодекса. При решении вопроса о форме click-wrap договора необходимо исходить из п.2 ст.437 ГК РФ, в котором описаны признаки публичной оферты. Так, click-wrap соглашения содержат все условия, с которыми пользователь может ознакомиться, а также предоставляют возможность всем заинтересованным лицам заключить его, путем принятия акцепта. В данном случае встает вопрос и о способе заключения подобного договора. В ст. 434 ГК РФ предусматривается 3 варианта заключения договора в письменной форме, а также конкретизируется понятие электронного документа. Однако, click-wrap соглашения не могут быть заключены в форме обмена документами в силу адресного характера такого способа заключения договора. Именно поэтому, при наличии электронного агента, способ заключения подобного рода соглашений происходит путем акцепта письменной оферты конклюдентными действиями другой стороны.

В литературе также остро стоит вопрос о соблюдении принципа автономии воли при заключении подобных соглашений.¹¹⁶ В связи с тем, что click-wrap соглашения соотносят с договорами присоединения, некоторые авторы утверждают, что речь может идти исключительно об односторонней автономии воли. В данном случае существует риск злоупотребления правом оферентом при составлении подобного соглашения. Однако, А.В. Асосков отмечает, что данный риск может быть устранен путем распространения на click-wrap и другие подобные договоры, заключаемые в Интернет-пространстве, общего материально-правового принципа добросовестности¹¹⁷.

Юридическая сила click-wrap соглашений впервые была признана в решении по делу Hotmail Corp. v. Vans.Money Pie, Inc., где соглашение о порядке пользования почтовым ящиком было признано действительным и соответствующим нормам права. Российская судебная система также признает click-wrap соглашения. Так, в заключении Московского городского суда от 12.07.2016 по делу №33-27140/2016 нажатие пользователем кнопки «Зарегистрироваться» перед регистрацией почтового ящика, было признано акцептом оферты по смыслу ст.435 и ст. 438 ГК РФ, что означало заключение договора, а значит порождало обязанность исполнять условия Пользовательского соглашения¹¹⁸.

¹¹⁵ Директива 2000/31/ЕС Европейского парламента и Совета Европейского Союза "О некоторых правовых аспектах информационных услуг на внутреннем рынке, в частности, об электронной коммерции (Директива об электронной коммерции)" [рус., англ.] (Вместе с "Исключениями из статьи 3") (Принята в г. Люксембурге 08.06.2000) [Электронный ресурс: СПС «Консультант Плюс»]

¹¹⁶ Johns, Fleur. Performing Party Autonomy. 2008. // [www.http://scholarship.law.duke.edu](http://scholarship.law.duke.edu) (дата обращения: 18.09.2018).

¹¹⁷ Асосков А.В. Коллизионное регулирование договорных обязательств. М.: Инфотропик Медиа, 2012. с.456

¹¹⁸ Апелляционное определение Московского городского суда от 12.06.2016 по делу №33-27140/2016 // www.mos-gorsud.ru (дата обращения: 17.09.2018).