

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Саратовский национальный исследовательский государственный
университет имени Н.Г. Чернышевского»
Балашовский институт (филиал)

Кафедра социальных и гуманитарных дисциплин

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЭЛЕКТРОННОЙ ПОДПИСИ

АВТОРЕФЕРАТ БАКАЛАВРСКОЙ РАБОТЫ

студента 4 курса 43 «к» группы
направления подготовки 40.03.01 «Юриспруденция»
социально-гуманитарного факультета
Кривчикова Александра Владимировича

Научный руководитель
профессор кафедры социальных и гуманитарных дисциплин,
доктор юридических наук,
профессор _____ Г.Н. Комкова
(подпись, дата)

Зав. кафедрой социальных и гуманитарных дисциплин
кандидат педагогических наук,
доцент _____ Т.А. Юмашева
(подпись, дата)

Балашов 2017

ВВЕДЕНИЕ

В настоящее время большинство органов власти, физических и юридических лиц, индивидуальных предпринимателей пользуются системой электронного документооборота и электронной торговли. Государство должно обеспечить нормативно-правовую базу всем участникам электронной торговли и обеспечить тем самым доверие к системе электронной торговли и институту электронной подписи. Электронная подпись является обязательным элементом заключения договоров и придает юридическую значимость совершаемым операциям в электронном документообороте. Электронная подпись применяется для подтверждения авторства и неизменности информации (того или иного электронного документа).

В настоящее время законодательство Российской Федерации определяет важное для международной торговли положение: электронная подпись, созданная или используемая за пределами принимающего государства, обладает такой же юридической силой в принимающем государстве, как и электронная подпись, созданная или используемая в принимающем государстве, если она обеспечивает по существу эквивалентный уровень надежности. Это способствует созданию условий для развития информационных технологий и нового этапа взаимодействия физических лиц с государственными и муниципальными органами, а также упрощение процесса ведения предпринимательской деятельности. Происходит сближение российского законодательства с международными нормами в сфере электронного документооборота, упрощаются требования к удостоверяющим центрам, расширяется перечень участников электронного взаимодействия.

Однако институты электронной подписи и электронных торгов являются достаточно новыми для юридической практики России, в связи с чем процесс их реализации в управленческой деятельности порождает ряд правовых проблем, которые требуют совершенствования. На его развитие в

нашей стране оказали влияние национальные особенности ведения бизнеса, уровень развития информационных технологий, сложившаяся социально-политическая обстановка в России.

Экономическое развитие страны, формирование национального рынка товаров и услуг, рост участников экономической деятельности внутри страны и на международной арене, деятельность органов власти в настоящее время невозможны без существенного развития и использования электронного оборота документов во всех сферах государственного управления и контроля, а также в сферах экономической и хозяйственной деятельности субъектов. В связи с этим одним из приоритетных направлений развития национальной экономики становится развитие электронной торговли, что для России очень важно как с позиций укрепления внутренней экономики, так и с позиций участия в мировом экономическом процессе.

Эффективное развитие электронной торговли в России невозможно без формирования соответствующей правовой базы с учетом международного законодательства и тенденций его развития, а также развитых технологий в сфере информационной безопасности, так как объемы электронных сделок постоянно растут.

Актуальность бакалаврской работы состоит в анализе этапов становления института электронной подписи, выявлении юридических проблем электронной подписи, влияющих на проведение электронных торгов, а также выработке направлений их совершенствования.

Несмотря на активное внедрение электронного документооборота в России, расширение сферы применения электронной подписи, развитие института электронных торгов правовые нормы, регулирующие данную сферу, являются наименее разработанными, фрагментарными. В связи с тем, что электронная подпись сравнительно новое понятие для отечественной юриспруденции, ее правовая база требует постоянного совершенствования, внесения корректив. Отечественные работы по правовому сопровождению электронного документооборота, регулированию электронной коммерции,

статусу электронного документа и электронной подписи, содержатся в основном в специализированных юридических периодических изданиях.

Теоретической основой послужили работы российских ученых Н.И. Соловяненко, А.В. Ткачева и А.А. Косовца, И.Л. Бачило. Отдельные аспекты правового регулирования электронного обмена данными рассматривали Е. Виноградова, М. Отставнов, И.Н. Лукьянова. Правовые и криминологические аспекты проблемы компьютерной преступности как одной из проблем сферы электронного обмена данными проанализировали отечественные ученые А.Б. Агапов, Ю.М. Батулин и др.

Целью данной работы является трансформация механизма правового обеспечения электронной подписи при проведении электронных торгов. Для реализации поставленной цели необходимо решить ряд *задач*:

- проанализировать исторические аспекты внедрения электронной подписи в государственном управлении и бизнесе в России;
- выявить концептуальные предпосылки возникновения правового института электронной подписи;
- исследовать основные проблемы правового регулирования электронной подписи при проведении электронных торгов;
- определить направления совершенствования нормативно-правовой базы электронной подписи при проведении электронных торгов.

Объектом работы служит институт электронной подписи и регулирующие его нормы права при проведении электронных торгов.

Предметом данного исследования являются правовые нормы, регулирующие электронный документооборот в России, в частности, применение электронной подписи в электронных торгах.

В качестве методологической базы были использованы следующие методы: исторический, эмпирический, формально-логический, комплексный, системный, формально-юридический, сравнительно-правовой.

Нормативную базу работы составили международные нормативные документы, Гражданский кодекс России, Федеральные законы Российской Федерации, постановления Правительства России, Положения Центробанка России.

Структура работы: бакалаврская работа состоит из введения, двух глав по два параграфа, заключения и списка литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

В первой главе нами изучена система электронного документооборота и применения электронной подписи в России. Внедрение системы электронного документооборота происходило на основе международных норм права, регулирующих данную сферу, с учетом исторических и национальных особенностей России.

К международным документам, составившим основу системы электронного документооборота России, можно отнести Правила Организации Объединенных Наций по электронному обмену данными в области управления, торговли и транспорта (ЭДИФАКТ), его положения используется при формировании электронных счетов-фактур, заказов, а также транспортной и таможенной документации, создаваемой в форме электронных сообщения; директиву Европейского Союза об электронных подписях, которая содержит два определения электронной подписи: «обычная электронная подпись» и «специальная (усиленная) электронная подпись»; справочник Организации Объединенных Наций по обмену торговыми данными, содержащий унифицированные правила ведения обмена торговыми данными посредством телетрансмиссии, разработанные Международной торговой палатой в 1987 году.

В России назрела необходимость создания единой нормативной базы, регулирующей порядок использования электронной подписи и применения электронных документов в гражданском обороте на федеральном уровне.

С целью обеспечения единой законодательной базы по внедрению электронных технологий в делопроизводство и перевод государственного документооборота на новый уровень был разработан федеральный закон «Об электронной подписи». Данный закон впервые закрепил понятие «электронный документ», установив, что, «электронный документ — документ, в котором информация представлена в электронной форме».

Основная задача данного закона состояла в создании условий для развития информационных технологий, формировании нового этапа взаимодействия физических лиц с государственными и муниципальными органами, а также упрощение процесса ведения предпринимательской деятельности.

Вступление в силу данного закона позволило решить несколько важнейших юридических задач:

- признать равнозначными по юридической силе электронной подписи и бумажного документа с собственноручной подписью и печатью;

- расширить сферы применения указанной подписи при совершении юридических действий по сравнению с Гражданским кодексом России, который формально признает электронную подпись только в связи с заключением сделок;

- выделить критерии, при соблюдении которых электронная подпись считается равнозначной собственноручной подписи лица;

- провести анализа и выработать обобщенный и точный термин электронной подписи. Так, в соответствии с законом «электронная подпись — реквизит электронного документа, предназначенный для защиты данного электронного документа от подделки, полученный в результате криптографического преобразования информации с использованием закрытого ключа электронной подписи и позволяющий идентифицировать владельца сертификата ключа подписи, а также установить отсутствие искажения информации в электронном документе». И ее основная задача — гарантировать подлинность информации, содержащейся в электронном

документе, а также дать возможность доказать любой третьей стороне (партнеру по сделке, суду), что электронный документ был подписан именно отправителем или по его поручению и именно в том виде, в каком он предъявляется.

Электронная подпись в электронном документе равнозначна собственноручной подписи в документе на бумажном носителе при одновременном соблюдении ряда условий:

— подтверждена подлинность электронной подписи в электронном документе. В процедуре подтверждения подлинности электронной подписи большую роль играет сертификат ключа подписи. Сертификат ключа подписи — это документ (традиционный или электронный, заверенный электронной подписью), включающий в себя открытый ключ электронной подписи.

Сертификат ключа подписи выдается специальной организацией — удостоверяющим центром участникам обмена информацией для удостоверения электронной подписи и содержит все сведения об условиях использования электронной подписи;

— электронная подпись используется в соответствии со сведениями, указанными в сертификате ключа подписи.

— сертификат ключа подписи, относящийся к этой электронной подписи, не утратил силы (действует) на момент проверки или на момент подписания электронного документа при наличии доказательств, определяющих момент подписания.

В рамках разработки единой законодательной базы по созданию электронного документооборота и внедрению института электронной подписи в юридическую практику был разработан Федеральный закон от 27.07.2006 года № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации». Он подтвердил юридическую силу электронной подписи провозгласив, что «электронное сообщение, подписанное электронной подписью или иным аналогом собственноручной подписи,

признается электронным документом, равнозначным документу, подписанному собственноручной подписью, в случаях, если федеральными законами или иными нормативными правовыми актами не устанавливается или не подразумевается требование о составлении такого документа на бумажном носителе». То есть он установил, что во всех незапрещенных законом случаях разрешается использовать электронные документы. Также данный закон разъяснил случаи, в которых обмен электронными сообщениями приравнивается к обмену документами.

Опираясь на вышеперечисленную законодательную базу, был разработан ряд нормативно-правовых актов, составивших правовую основу для перехода на электронную технологию сдачи бухгалтерской и налоговой отчетности. В 2010 году внесены изменения в Налоговый кодекс России, позволившие организациям применять в хозяйственной деятельности и предоставлять для налогового вычета по налогу на добавленную стоимость счетов-фактур, предоставленных в электронном виде в соответствии с установленными форматами и порядком.

Несмотря на достаточно разработанную правовую базу, процесс развития системы электронной подписи как на федеральном, так и на местном уровнях шел с большим трудом. Схемы обмена электронными документами между организациями реализовались как правило в рамках договоров о взаимном признании электронных форм документов и соответствующих средств их аутентификации и криптозащиты.

И, как показала практика применения данного закона, он требует значительных доработок. Среди основных причин, обуславливающих необходимость совершенствования нормативно-правовой базы регулирования электронного документооборота, следует отметить:

— Федеральный закон «Об электронной подписи», вопреки сложившейся мировой практике допускает использование единственной технологии электронной подписи, основанной на применении технологии асимметричных ключей подписи. Что в свою очередь делает необходимой

единую иерархическую систему удостоверяющих центров и обязывает применять сертифицированные средства электронной подписи;

— ограничена сфера применения данного закона. Электронная подпись может применяться только в отношении совершения гражданско-правовых сделок;

— положения закона не соответствуют основным принципам международного права, осуществляющим регулирование института электронной подписи. Наиболее ярко это проявляется с принципами «технологической нейтральности» законодательства; правового признания различных видов электронной подписи; свободное использование средств электронной подписи; аккредитация удостоверяющих центров;

— ограничены субъекты электронной подписи. Правом использования электронной подписи обладают только физические лица. Юридические лица в своей деятельности используют бумажный документооборот;

— нормы Федерального закона «Об электронной подписи» не согласованы с нормами иных законодательных актов, в том числе о лицензировании отдельных видов деятельности и о техническом регулировании.

То есть в законе были описаны только общие положения, а конкретных пунктов (о сертификации средств электронной подписи, о лицензировании удостоверяющих центров электронной подписи и прочее), позволяющих органам власти воспринимать электронную подпись не только как техническое средство информационной безопасности, но и как реальную альтернативу бумажному документообороту, в нем не было.

Для устранения выявленных пробелов был принят Федеральный закон «Об электронной подписи» от 06 апреля 2011 года № 63-ФЗ, существенным образом изменивший правовое регулирование отношений, связанных с подписанием электронных документов. Данный закон включил в список участников электронного документооборота, которым могут выдаваться сертификаты электронной подписи, юридических лиц, что обеспечило более

широкое распространение электронных подписей в России, ведь именно юридические лица чаще используют электронные документы. Дополнительно расширена и сфера применения электронных подписей, которые теперь можно использовать не только при совершении гражданско-правовых сделок, но и при оказании государственных и муниципальных услуг, а также «при совершении иных юридически значимых действий». Кроме этого, принятый закон позволяет применять любые информационные технологии средств шифрования и любых криптографических технических устройств, если они соответствуют определенным требованиям надежности.

Подводя итоги данного исследования, необходимо отметить, что в мировом сообществе все больше проявляется тенденция, заключающаяся в отходе от письменных документов к электронным. Применение глобальных коммуникаций в коммерческой деятельности и повседневной жизни привело к появлению принципиально новой области юридических отношений, связанных с электронным обменом данными.

Россия интенсивно проходит путь интеграции в мировое сообщество и внедрения электронного документооборота во все сферы деятельности путем создания единой нормативной базы, регулирующей порядок использования электронной подписи и применения электронных документов в гражданском обороте на федеральном уровне.

В соответствии с законодательством, электронная подпись — это «информация в электронной форме, которая присоединена к другой информации в электронной форме (подписываемой информации) или иным образом связана с такой информацией и которая используется для определения лица, подписывающего информацию». Электронная подпись применяется для подтверждения авторства и неизменности информации (того или иного электронного документа) и обеспечивает юридическую значимость проводимых операций.

Электронная подпись в нашей стране может использоваться для разных целей: сдачи предусмотренной законодательством отчетности, подписания внутренних документов организации, участия в электронных торгах.

Электронные торги — это современный способ торговли между сторонами электронного взаимодействия: организаторами заказа (заказчиками) на поставку товаров или услуг и участниками размещения заказа (поставщиками), который регулируется нормами российского законодательства и осуществляется на специализированных торговых площадках, размещенных в Интернете.

Электронная подпись при проведении электронных торгов является правовым гарантом совершаемых сделок и обеспечивает юридическую значимость возможных последствий неисполнения обязательств, то есть и влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации

Проведенный анализ основных проблем, которые встречаются при проведении электронных торгов в нашей стране, позволил выделить следующие:

- отсутствие законодательного трактования ряда ключевых для электронного документооборота понятий, таких как электронная коммерция, электронная торговля;

- неопределенность в перечне, порядке, структуре и форме документов, используемых при совершении сделки в электронной форме;

- несогласованность содержания федеральных законов, имеющих отношение к внешней торговле с практикой международной электронной торговли;

- отсутствие достаточной правовой базы использования электронных документов, в том числе по вопросам длительного хранения электронных документов с обеспечением и юридической силы и подтверждения подлинности электронных подписей за пределами срока жизни ключей

проверки электронных подписей и сертификатов ключей проверки электронных подписей;

— у аккредитованных удостоверяющих центров отсутствует практика возмещения ущерба третьим лицам в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением своих функциональных обязанностей удостоверяющими центрами;

— отсутствие у удостоверяющих центров полномочий по проверке достоверности сведений и документов, предоставляемых заявителями на получение электронной подписи.

Выявленные правовые пробелы позволили определить основные направления совершенствования. Для решения проблемы, связанной с по истечением срока действия сертификата ключа подписи при длительном хранении документов по результатам проведения электронных торгов, предлагаем проверять действительность подписи под документом при прохождении документа через средства аттестованного Оператора электронного документооборота, а сам факт прохождения и его дату фиксировать специальным документом с подписью Оператора. Данная мера позволит в дальнейшем гарантировать возможность проверки подлинности подписи, а удостоверяющий центр будет нести ответственность по обеспечению хранения своих документов, оборудования и программного обеспечения в рабочем состоянии.

Сегодня электронный обмен данными оказывает существенное влияние на экономику и права граждан, что обусловлено равным образом как правом, так и технологией. Поэтому данные отношения требуют особого правового регулирования на уровне как национального законодательства, так и международного права.