ВАШ КОНСУЛЬТАНТ
420021, г. Казань,
ул. Татарстан, д. 22/41, 8 этаж
Телефон: 8(800)700-52-23, 8(843)515-20-20
Email: cons@vkons.ru Сайт: www.vkons.ru

Заключение договоров в электронной форме: о чем нужно знать сторонам?

Очень удобно заключить договор, не встречаясь лично, а используя электронные средства связи, особенно если будущие контрагенты находятся в разных городах. Закон и судебная практика в целом поддерживают этот тренд, но перед заключением сделки в электронной форме, важно проверить и учесть ряд нюансов, чтобы потом ее не признали недействительной или незаключенной. На что обратить внимание?

В данном аналитическом материале мы рассказали, как правильно заключить договор в электронной форме и на что обратить внимание сторонам. Важно помнить, что подписание формализованных документов будет соответствовать действующему законодательству только при условии, что они соответствуют установленной форме. В противном случае договор могут признать незаключенным, существенно усложнится процедура судебного оспаривания положений сделки.

Особое внимание стоит уделить и вопросу электронной подписи, ведь от ее соответствия требованиям законодательства также зависит легитимность заключенного договора.

Содержание материала:

1. Идентификация сторон договора
2. Достижение согласия по всем существенным условиям договора
3. Рекомендации по заключению договоров в электронной форме

Идентификация сторон договора

В целом закон позволяет компаниям заключать договоры в электронной форме. Так, согласно ГК РФ:

1. заключение сделки в электронной форме признается совершением сделки в письменной форме (п. 1 ст. 160 ГК РФ);

2. договор в письменной форме можно заключить в том числе путем составления одного электронного документа или путем обмена электронными документами (ст. 434 ГК РФ).

При этом сторонам важно учитывать требования к договорам, заключаемым в электронной форме.

> ***П. 2 ст. 434 ч. 1 Гражданского кодекса РФ***
>
> Договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа (в том числе электронного), подписанного сторонами, или обмена письмами, телеграммами, электронными документами либо иными данными в соответствии с правилами абзаца второго пункта 1 статьи 160 настоящего Кодекса.

Ст. 160 ГК РФ устанавливает требование для сделок, совершаемых с помощью электронных либо иных технических средств: должна быть возможность достоверно определить лицо, выразившее волю на совершение сделки. При этом в законе или в соглашении сторон может быть предусмотрен специальный способ достоверного определения такого лица.

Согласно ст. 6 Федерального закона от 06.04.2011 №63-ФЗ «Об электронной подписи», информация в электронной форме, подписанная электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью:

1. если это КЭП (квалифицированная электронная подпись), то такой электронный документ может применяться в любых правоотношениях, кроме случаев, когда закон прямо требует, чтобы был бумажный носитель;

2. если этот ПЭП или НКЭП (простая электронная подпись или неквалифицированная

электронная подпись), то такой электронный документ может применяться в случаях, установленных законом, нормативными актами или соглашением между участниками электронного взаимодействия, в том числе правилами платежных систем.

Иными словами, при использовании сторонами КЭП какие-либо дополнительные действия для идентификации лица не требуются. Подписание электронного документа с использованием НКЭП или ПЭП признается равнозначным подписанию документа на бумажном носителе только:

1. если это предусмотрено законом. Например, п. 2 ст. 6.1 Закона РФ от 27.11.1992 №4015-1 «Об организации страхового дела в Российской Федерации» устанавливает что при осуществлении добровольного страхования информация в электронной форме, отправленная страховщику и подписанная простой электронной подписью страхователя, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью;

2. по соглашению сторон, в котором стороны согласовали условия оформления документов с использованием электронных средств.

Обратите внимание!

Использование для заключения договора электронных средств без КЭП не означает, что договор не заключен, однако в этом случае потребуются дополнительные усилия, если спор дойдет до суда. Например, стороны могут заключить договор через электронную почту (то есть простую электронную подпись) и тогда суд будет устанавливать принадлежность адресов электронной почты сторонам или их уполномоченным представителям (п. 65 Постановления Пленума ВС РФ от 23.06.2015 №25).

Суд сможет установить принадлежность адресов электронной почты на основании:

1. почтовых доменов компании;

2. подписей к письмам и контактной информации представителей сторон, указанных в самих электронных письмах;

3. контактной информации на сайте компании.

При заключении договора с использованием электронной почты (при обмене скан-копиями договора или согласовании условий договора путем электронной переписки) сторонам важно иметь доказательства того, что договор был заключен и стороны вели

переписку по его согласованию. Это могут быть копии/распечатки электронной переписки, протокол осмотра переписки нотариусом. Также суд с согласия сторон может назначать проведение компьютерно-технической экспертизы.

Как соотносятся требования к форме договора с заключением договора в электронной форме?

Закон или соглашение сторон могут устанавливать дополнительные требования, которым должна соответствовать форма договора (например, заключение договора только путем составления одного документа, подписанного сторонами, нотариальное удостоверение, государственная регистрация), и предусматривать последствия несоблюдения этих требований.

Если последствия несоблюдения требований к форме сделки специально не предусмотрены, то применяются последствия несоблюдения простой письменной формы сделки, то есть стороны не могут использовать свидетельские показания, чтобы доказать факт заключения сделки и согласования ее условий. Однако они могут приводить письменные и другие доказательства (ст. 162 ГК РФ).

Если закон устанавливает специальное требование к форме договора, например, для купли-продажи недвижимости – один письменный документ, подписанный сторонами (ст. 550 ГК РФ), то такой договор нельзя заключить путем обмена электронными документами – он будет недействительным (см. Постановление АС Западно-Сибирского округа от 28.05.2020 по делу №А46-8202/2019).

Как и в обычной письменной сделке, у представителя, заключающего договор в электронной форме, должны быть соответствующие полномочия. Вместе с тем, если компания фактически исполняет договор, который был заключен от ее имени лицом без полномочий, или принимает встречное исполнение, это признают одобрением сделки и договор будет считаться заключенным от имени компании (ст. 183 ГК РФ, п. 123 Постановления Пленума ВС РФ от 23.06.2015 №25). В целом сторона, принявшая от другой стороны полное или частичное исполнение по договору либо иным образом подтвердившая действие договора, не вправе требовать признания этого договора

незаключенным (п. 3 ст. 432 ГК РФ, Постановление АС Западно-Сибирского округа от 20.01.2020 по делу №А70-20958/2018).

Достижение согласия по всем существенным условиям договора

Договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. В отношении отдельных видов договоров для заключения договора по закону необходимо фактически передать имущество (реальные договоры). Такие договоры считаются заключенными с момента передачи соответствующего имущества (договор ссуды, договор страхования).

К существенным условиям договора в силу ст. 432 ГК РФ относятся:

1. условия о предмете договора (для большинства договоров это единственное существенное условие);

2. другие условия, которые по закону являются обязательными для отдельных видов договоров, например, условие о цене для договора купли-продажи недвижимости (ст. 555 ГК РФ);

3. условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (например, если в ходе переговоров одной из сторон заявлено о необходимости согласовать условие о цене, то такое условие является существенным для этого договора).

Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной (ст. 432 ГК РФ). Договор считается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта (ст. 433 ГК РФ).

В оферте должны быть отражены условия, достаточные для заключения договора, и намерение отправителя заключить договор с адресатом, если иное не указано в самом предложение или не вытекает из обстоятельств, в которых такое предложение было сделано (п. 18 Постановления Пленума ВС РФ от 25.12.2018 №49).

Важно!

Акцепт должен быть полным и безоговорочным (ст. 438 ГК РФ).

По общему правилу, совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для

ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы) считается акцептом (п. 3 ст. 438 ГК РФ). Молчание, по общему правилу, акцептом не является).

Все эти требования нужно учитывать и при заключении договоров в электронной форме.

Можно ли заключить договор в электронной форме, совершив предусмотренные в нем действия?

Ситуация: поставщик направляет потенциальному покупателю проект договора поставки по электронной почте. В договоре есть условие о том, что оплата аванса означает согласие с его условиями и заключение договора поставки. Покупатель перечисляет аванс по указанным реквизитам в установленные сроки. Признают ли такой договор заключенным?

В описанной ситуации возможны два подхода:

1. одни суды признают совершение указанных в проекте договора действий – предоплату, поставку товара, выполнение работ – акцептом направленной оферты, а договор – заключенным (Постановление АС Северо-Западного округа от 20.05.2020 по делу №А56-90185/2019, Постановление АС Волго-Вятского округа от 29.01.2020 по делу №А82-5734/2019, Постановление 8ААС от 18.06.2019 по делу №А70-18025/2018, п. 9 Постановления Пленума ВС РФ от 25.12.2018 №49);

2. но есть практика, правда, более ранняя, где суды, наоборот, считали, что в такой ситуации договор не заключен (Постановление АС Северо-Западного округа от 05.12.2016 по делу №А56-8103/2016).

Обратите внимание!

В обычном исковом процессе доказать, что договор заключен посредством обмена электронными документами (например, путем обмена скан-копиями по электронной почте или в мессенджере), гораздо проще, чем, например, заявляя требования в деле о банкротстве. В последнем случае суды применяют более строгий стандарт доказывания и могут не принять переписку в мессенджере как доказательство заключения договора

(Постановление АС Западно-Сибирского округа от 26.10.2020 по делу №А45-28956/2019).

Если стороны не согласовали существенное условие в договоре, однако согласовали это условие фактически в процессе исполнения договора, суд может признать такой договор заключенным (Постановление АС Северо-Западного округа от 10.06.2020 по делу №А42-11059/2018).

Рекомендации по заключению договоров в электронной форме

1. По возможности используйте КЭП – это самый надежный вариант электронного взаимодействия, поскольку он не требует каких-либо дополнительных действий от сторон.

2. Если нет возможности использовать КЭП, лучше заключить соглашение в бумажной форме с живыми подписями сторон и описать в нем порядок оформления юридически значимых сообщений и документов в электронной форме, однозначно согласованный обеими сторонами. В этом соглашении важно отразить порядок оформления договоров (приложений, дополнительных соглашений, спецификаций) в электронной форме, чтобы признать такие электронные документы равнозначными документам на бумажном носителе, подписанным собственноручной подписью. Стороны могут согласовать требования к видам электронной подписи, порядку обмена документами и согласования договоров, видам документов (договоров, приложений, спецификаций), к которым применяется электронный порядок заключения, уполномоченных лиц, а также иные условия.

3. Проверяйте соблюдение требований в отношении отдельных видов договоров, которые могут быть установлены законом или соглашением сторон.

Дополнительные полезные материалы из СПС «КонсультантПлюс»:

- *Готовое решение: Что нужно знать о заключении договора (КонсультантПлюс, 2022) {КонсультантПлюс}*
- *Готовое решение: Что нужно знать о письменной форме договора (КонсультантПлюс, 2022) {КонсультантПлюс}*
- *Путеводитель по договорной работе. Подряд. Рекомендации по заключению договора {КонсультантПлюс}*
- *Статья: Трансформации требований к форме договоров с учетом развития цифровых технологий (Гринь О.С.) ("Актуальные проблемы российского права", 2019, N 6)*

{КонсультантПлюс}

- *Статья: Электронная форма договора: доктрина и правовое регулирование (Идрисов Х.В.) ("Российский юридический журнал", 2020, N 3) {КонсультантПлюс}*