

# Юридическая справка

## по вопросам принятия (акцепта) пользовательского соглашения и подписания документов простой электронной подписью

### 1. Принятие (акцепт) пользовательского соглашения (публичной оферты)

Вопрос ранее многократно рассматривался, юристами ГАРАНТ и КОНСУЛЬТАНТ был специально подготовлен ответ и размещен для широкого пользования, вот информация (которая также подтверждена судами) из системы ГАРАНТ:

**Вопрос** — между сторонами (физ и/или юр лицами) заключен договор (пользовательское соглашение) посредством нажатия кнопки «Соглашаюсь» либо посредством проставления согласия в виде галочки в графе «согласны с условиями договора» и т.п. с текстом договора, размещенного на Интернет-ресурсе (официальный сайт, чат-бот в Телеграм, мобильное приложение и т.п.). В соответствии с договором после нажатия указанной кнопки/проставления отметки о согласии с его условиями Пользователь начинает использовать функциональные возможности Интернет-ресурса в соответствии с условиями договора, а владелец/администратор Интернет-ресурса использует данные Пользователя в соответствии с условиями договора. Соответствует ли закону договор в данной ситуации?

**Ответ** - в случае, если размещенный организацией на сайте в Интернете текст содержит все существенные условия договора и определенно выражает предложение заключить такой договор с любым, кто отзовется, этот текст можно рассматривать как публичную оферту. Нажатие кнопки «Соглашаюсь» либо посредством проставления согласия в виде галочки в графе «согласны с условиями договора» и т.п. и дальнейшее и дальнейшее использование функциональных возможностей Интернет-ресурса Пользователем является акцептом публичной оферты и означает заключение договора. Факт использования приведенного в вопросе способа заключения договора не влечет его незаключенности или недействительности.

#### **Обоснование ответа:**

Договором согласно п. 1 ст. 420 ГК РФ признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Согласно п. 1 ст. 154 ГК РФ договоры являются сделками, и к ним применяются правила о двух- и многосторонних сделках, предусмотренные главой 9 ГК РФ (п. 2 ст. 420 ГК РФ).

Следует различать договор как соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (договор — юридический факт, наступление которого влечет предусмотренные им правовые последствия) и договор как подписанный уполномоченными лицами документ, выражающий содержание такого соглашения. Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной и считается заключенным по общему правилу в момент получения оферентом акцепта (п. 1 ст. 420, п. 2 ст. 432, п. 1 ст. 433 ГК РФ).

Иными словами, для заключения договора необходимо волеизъявление его сторон, направленное на движение составляющих его содержание правоотношений. Наличие единого документа не является по общему правилу обязательным элементом сделки, в отсутствие которого сделка не может считаться состоявшейся (при том, что такой документ, безусловно, имеет доказательственное значение в суде при возникновении спора относительно факта заключения договора).

В соответствии с п. 1 ст. 161 ГК РФ сделки юридических лиц между собой должны совершаться в письменной форме.

Договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой,

телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 2 ст. 434 ГК РФ). Кроме того, договор может быть заключен посредством принятия (акцепта) письменного предложения заключить договор (оферты) в порядке, предусмотренном п. 3 ст. 438 ГК РФ.

Согласно п. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (п. 1 ст. 432 ГК РФ).

Офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

Оферта должна содержать существенные условия договора (п. 1 ст. 435 ГК РФ). В случае, если размещенный организацией на сайте в Интернете текст содержит все существенные условия договора и определенно выражает предложение заключить такой договор с любым, кто отзовется, этот текст можно рассматривать как публичную оферту (п. 2 ст. 437 ГК РФ).

Публичной офертой признается содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется (п. 2 ст. 437 ГК РФ). Закон не содержит каких-либо ограничений в отношении порядка направления публичной оферты. В связи с этим такое предложение может быть размещено и в Интернете.

Следует подчеркнуть, что предложение о заключении договора может быть признано офертой лишь при условии, что оно содержит все существенные условия договора, который предполагается заключить (п. 1 ст. 435 ГК РФ). В тех случаях, когда предложение таких условий не содержит, его акцепт не может привести к заключению договора.

Согласно п. 1 ст. 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным. В частности, признается акцептом 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 и т.п.), если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте (п. 3 ст. 438 ГК РФ).

Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами (п. 2 ст. 421 ГК РФ). К правоотношениям из непоименованного в законе договора применяются общие положения об обязательствах и договорах и условия самого договора, а нормы особенной части ГК РФ об отдельных видах обязательств могут применяться только по аналогии закона — в случае, если соответствующие отношения прямо не урегулированы законом или соглашением сторон (п. 1 ст. 6 ГК РФ).

Кроме того, стороны вправе заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора (п. 3 ст. 421 ГК РФ).

При наличии спора относительно юридической квалификации отношений между сторонами суд будет оценивать договор исходя из его содержания и существа регулируемых им отношений (ст. 431 ГК РФ).

В случае, если условия размещенного на Интернет-ресурсе договора определены в стандартной форме и могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом, такой договор будет считаться договором присоединения (п. 1 ст. 428 ГК РФ).

Изложенное позволяет сделать вывод, что договор может быть заключен путем размещения одной стороной публичной оферты в Интернете и совершения другой стороной действий, указанных в этой оферте. При этом сторонами должны быть соблюдены требования

ГК РФ к заключению договора. Сам по себе факт использование приведенного в вопросе способа заключения договора не влечет его незаключенности или недействительности.

## 2. Подписание документов простой электронной подписью (ПЭП)

**Вопрос** - имеет ли простая электронная подпись юридическую силу и можно ли считать фактом подписания документа простой электронной подписью при помощи получение/введения цифрового кода, полученного на электронную почту?

**Ответ** – ПЭП имеет юридическую силу, ровно как и порядок подписания документов ПЭП при помощи получение/введения цифрового кода, полученного на электронную почту.

**Обоснование ответа:** в соответствии с п. 2 ст. 5 № 63-ФЗ «Об электронной подписи» простой электронной подписью является электронная подпись, которая посредством использования кодов, паролей или иных средств подтверждает факт формирования электронной подписи определенным лицом. Пример использования простой электронной подписи - регистрация парой «логин-пароль» на любом интернет-ресурсе, а также подтверждение платежа путем ввода кода, полученного через электронную почту / SMS-сообщением.

В соответствии с п. 2 ст. 6 Федерального закона № 63-ФЗ «Об электронной подписи» **документы, подписанные простой электронной подписью, имеют такую же юридическую силу, как и подписанные собственноручно:** «информация в электронной форме, подписанная простой электронной подписью или неквалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, в случаях, установленных федеральными законами, принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами, нормативными актами Центрального банка Российской Федерации или **соглашением между участниками электронного взаимодействия**, в том числе правилами платежных систем (далее - соглашения между участниками электронного взаимодействия)». — ред. Федерального закона от 27.12.2019 N 476-ФЗ.

Гражданский кодекс в ст.160 частично дублирует закон «Об электронной подписи» и подтверждает его статьи: «письменная форма сделки считается соблюденной в случае совершения лицом сделки с помощью электронных либо иных технических средств, позволяющих воспроизвести на материальном носителе в неизменном виде содержание сделки, при этом требование о наличии подписи считается выполненным, если использован любой способ, позволяющий достоверно определить лицо, выразившее волю. Законом, иными правовыми актами и **соглашением сторон может быть предусмотрен специальный способ достоверного определения лица, выразившего волю**».

Главное, если используете ПЭП, договориться со второй стороной/партнёрами, что вы все согласны считать её аналогом собственноручной подписи. Для этого вам **нужно подписать соглашение, в котором вы признаете ПЭП аналогом собственноручной подписи.**

**Также необходимо учитывать** часть 4 ст. 9 № 63-ФЗ «Об электронной подписи» - использование простой электронной подписи для подписания электронных документов, содержащих сведения, **составляющие государственную тайну**, или в информационной системе, содержащей сведения, составляющие государственную тайну, **не допускается.**

В силу статьи 9 № 63-ФЗ «Об электронной подписи» **электронный документ считается подписанным простой электронной подписью при выполнении, в том числе, одного из следующих условий:**

- 1) простая электронная подпись содержится в самом электронном документе;
- 2) ключ простой электронной подписи применяется в соответствии с правилами, установленными оператором информационной системы, с использованием которой осуществляются создание и (или) отправка электронного документа, и в созданном и (или) отправленном электронном документе **содержится информация, указывающая на лицо, от имени которого был создан и (или) отправлен электронный документ.**

**Следовательно, если участники электронного взаимодействия достигли соглашения о том, что получение/введения цифрового кода, полученного на электронную почту является фактом подписания документа при помощи ПЭП и при этом в соглашении определен порядок идентификации лица от имени которого подписан электронный документ при помощи ПЭП, а также подписанный электронный документ(ы) не содержит сведения, составляющие государственную тайну – то такой способ может считаться фактом подписания электронного документа при помощи ПЭП.**

***Примеры соглашений об использовании простой электронной подписи:***

- Банк Россия (<https://abr.ru/corp/question/signature.php#>)