



УДК 347.91
ББК 67.410.12

РАЗВИТИЕ LEX ELECTRONICA КАК ПРЕДПОСЫЛКА ВКЛЮЧЕНИЯ В АРБИТРАЖНОЕ СОГЛАШЕНИЕ УСЛОВИЯ ОБ ОНЛАЙН-АРБИТРАЖЕ

Казаченок Светлана Юрьевна

Кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского и международного частного права, Волгоградский государственный университет, базовая кафедра ЮНЦ РАН, заведующая филиалом № 5 Волгоградской межрайонной коллегии адвокатов, член Общественной палаты Волгоградской области
gimchp@volsu.ru
просп. Университетский, 100, 400062 г. Волгоград, Российская Федерация

Аннотация. В статье аргументируется тезис о том, что включение в арбитражное соглашение условия о разрешении споров в порядке онлайн-арбитража способствует развитию *lex electronica* как производной *lex mercatoria* в русле эволюции лояльного делового оборота и его изменяющихся потребностей. В обратной взаимосвязи, нивелируя изменчивость национальных законодательств, противоречивость коллизионных норм и связанную с этим нестабильность практики разрешения споров, *lex electronica* влияет на развитие внутрисетевых («online») арбитражей, адаптивная природа которых способствует урегулированию конфликтов в сфере электронной коммерции с существенно большей эффективностью, нежели другие формы разрешения споров, в том числе государственное судопроизводство.

Ключевые слова: внешнеэкономические контрактные отношения, международный коммерческий арбитраж, форма арбитражного соглашения, электронные арбитражные соглашения, *lex mercatoria*, *lex electronica*, онлайн-арбитраж.

Принципиальное законодательное признание электронных арбитражных соглашений заключенными в надлежащей форме уже повлекло развитие международного коммерческого арбитража в направлении применения его электронных форм [3], а значит, в недалеком будущем будет более детально урегулировано и принято сторонами внешнеэкономических контрактных отношений.

Кроме того, можно констатировать, что на фоне развития *lex electronica* (транснационального права электронной торговли) как производной *lex mercatoria*, включение в арбитражное соглашение условия о разрешении споров в порядке онлайн-арбитража представляется вполне отвечающим потребностям современного делового

оборота, когда значительная часть сделок заключаются и реализуются таким образом, что стороны контракта ни разу не встречаются лично. Такую тенденцию следует рассматривать как прочное основание для дальнейшего развития интернет-бизнеса [9], а кроме того, более подробно изучать правовой ее аспект в рамках тематических научно-исследовательских работ.

В стремлении к упорядочению норм *lex mercatoria* ученые предпринимают попытки выделить и кристаллизовать отдельные их группы, образуя довольно специфические подотрасли: *lex petrolea* (право нефтяных транзакций), *lex constructionis* (строительное право), *lex maritime* (морское право) и др. [5]. Одна из таких групп получила название *lex*

electronica, или *lex informatica*, – право электронной торговли.

Объективная необходимость унификации подходов к разрешению споров, возникающих из сделок, заключенных посредством сети Интернет, обусловила появление *lex electronica (informatica)* – транснационального права электронной торговли, под которым понимается система норм международно-правового характера, регулирующих отношения, возникающие в связи с совершением транснациональных сделок в электронной информационной среде, устанавливаемая участниками таких отношений для внутреннего пользования и применяемая арбитрами при разрешении споров, вытекающих из этих отношений с учетом намерений сторон и сравнительно-правового анализа, учитывающего текущее состояние сферы электронной торговли [8].

Авторами концепции *lex electronica* считаются Карим Бенихлеф и Фабьен Желинас – ученые, которые основывали свою позицию на том, что для отношений, прежде всего коммерческого характера, возникающих в сети Интернет, оптимальна саморегуляция, которая позволила бы их участникам самостоятельно избирать применимое право и реализовать его нормы.

В качестве источников *lex informatica* выступают:

- основные принципы *lex mercatoria* (такие как *pacta sunt servanda*, *rebus sic stantibus* и др.);

- международные акты (например, Типовой закон ЮНСИТРАЛ об электронной торговле [1], Типовой закон ЮНСИТРАЛ об электронных подписях [2] и др.);

- национальные и наднациональные акты (например, Директива 97/7/ЕС Европейского парламента и Совета о защите потребителей в отношении дистанционных договоров, Директива 2000/31/ЕС Европейского парламента и Совета о некоторых правовых аспектах услуг/информационного общества, в том числе электронной коммерции, на внутреннем рынке и др.);

- торговые обычаи, сложившиеся в области электронной коммерции и получившие закрепление, например, в актах Международной торговой палаты;

- типовые контракты и соглашения;

- практика разрешения споров [8].

Развитие сферы коммерческих отношений, реализуемых посредством сети Интернет, неизбежно вызвало появление новой разновидности экономических споров, технически сложных и динамичных по характеру. Разрешение таких споров требовало от специалистов не только владения определенными техническими знаниями, навыками и ресурсами, но и большой оперативности в принятии решений. В результате этого развитие и распространение *lex electronica* обусловило возникновение такого явления, как внутрисетевые («online») арбитражи [7]. Одним из первых проектов такого рода стал «Виртуальный магистрат» («Virtual Magistrate»), созданный в порядке эксперимента Институтом киберпространственного права. В рамках этого проекта арбитры должны были разрешать представленные на их рассмотрение споры в течение 72 часов посредством информационных технологий [4].

Подводя итоги сказанному, отметим, что возникновение на рубеже XX и XXI столетий такого правового явления, как *lex electronica (informatica)*, обусловлено эволюцией делового оборота и его изменяющимися потребностями. Динамичное развитие международных торговых отношений в электронной информационной среде было бы существенно затруднено такими факторами, как изменчивость национальных законодательств, противоречивость коллизионных норм и связанная с этим нестабильность практики разрешения споров. Преимущества применения *lex electronica* к отношениям, возникшим в связи с совершением торговых сделок посредством сети Интернет, которыми, полагаем, выступают: возможность отказаться от применения коллизионных норм; отказ от применения национального материального права; формирование единообразной и предсказуемой правоприменительной и арбитражной практики; сокращение арбитражных расходов, обусловленное отсутствием необходимости проведения арбитрами сравнительно-правовых исследований применимого права [6], – приводят к интенсификации формирования этой подотрасли права. Последняя, в свою очередь, влияет на развитие внутрисетевых («online») арбитражей, которые, благодаря своей гибкой и адаптивной природе, способны урегулировать конфликты в сфере элек-

тронной коммерции с существенно большей эффективностью, нежели другие формы разрешения споров, в том числе государственное судопроизводство. Очевидно также, что lex electronica призвано способствовать развитию делового оборота, обеспечивая устойчивый, лояльный характер отношений, складывающихся в сфере электронной торговли.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Типовой закон ЮНСИТРАЛ об электронной торговле (1996 год) с дополнительной статьей 5 bis, принятой в 1998 г. – Электрон. текстовые дан. – Режим доступа: http://www.uncitral.org/uncitral/uncitral_texts/electronic_commerce/1996Model.html. – Загл. с экрана.
2. Типовой закон ЮНСИТРАЛ об электронных подписях и Руководство по принятию (2001 год). – Электрон. текстовые дан. – Режим доступа: <http://www.uncitral.org/pdf/russian/texts/electcom/ml-elecsig-r.pdf>. – Загл. с экрана.
3. Чупахин, И. М. Онлайн-арбитраж: особенности исполнения решений / И. М. Чупахин // Арбитражный и гражданский процесс. – 2012. – № 11. – С. 26–29.
4. Gellman, R. A Brief History of the Virtual Magistrate Project: The Earle Months / R. Gellman // The On-Line Dispute Resolution Conference, Washington, DC. – Electronic text data. – Mode of access: <http://www.umass.edu/dispute/ncair/gellman.htm>. – Title from screen.
5. Maniruzzaman, A. F. M. The Lex Mercatoria and International Contracts: A Challenge for International Commercial Arbitration? / A. F. M. Maniruzzaman // American University International Review. – 1999. – Vol. 14, iss. 3. – P. 657–734.
6. Murray, A. D. The Regulation of Cyberspace. Control in the Online Environment / A. D. Murray. – N. Y. : Routledge-Cavendish, 2007. – 274 p.
7. Ortiz, A. L. Arbitration and IT / A. L. Ortiz // Arbitration International. – 2005. – Iss. 3. – P. 343–360.
8. Patrikios, A. Resolution of Cross-border E-Business Disputes by Arbitration Tribunals on the Basis of Transnational Substantive Rules of Law and E-Business Usages: The Emergence of the Lex Informatica / A. Patrikios // 21st BILETA Conference: Globalisation and Harmonisation in Technology Law. April 2006, Malta. – [S. l.] : British & Irish Law, Education and Technology Association, 2006. – 39 p.

9. Patrikios, A. The Role of Transnational Online Arbitration in Regulating Cross-Border E-Business. P. II / Antonis Patrikios // Computer Law & Security report. – 2008. – № 24. – P. 129–138.

REFERENCES

1. *Tipovoy zakon YuNSITRAL ob elektronnoy trgovle (1996 god) s dopolnitelnoy statyey 5 bis, prinyatoy v 1998 g.* [UNCITRAL Model Law on Electronic Commerce (1996) With Additional Article 5 bis, Adopted in 1998]. Available at: http://www.uncitral.org/uncitral/uncitral_texts/electronic_commerce/1996Model.html.
2. *Tipovoy zakon YuNSITRAL ob elektronnykh podpisyakh i Rukovodstvo po prinyatiyu (2001 god)* [UNCITRAL Model Law on Electronic Signatures and the Guide to Enactment (2001)]. Available at: <http://www.uncitral.org/pdf/russian/texts/electcom/ml-elecsig-r.pdf>.
3. Chupakhin I.M. Onlayn-arbitrazh: osobennosti ispolneniya resheniy [Online Arbitration: Features of Decision Making]. *Arbitrazhnyy i grazhdanskiy protsess*, 2012, no. 11, pp. 26-29.
4. Gellman R. A Brief History of the Virtual Magistrate Project: The Earle Months. *The On-Line Dispute Resolution Conference*, Washington, DC. Available at: <http://www.umass.edu/dispute/ncair/gellman.htm>.
5. Maniruzzaman A.F.M. The Lex Mercatoria and International Contracts: A Challenge for International Commercial Arbitration? *American University International Review*, 1999, vol. 14, iss. 3, pp. 657-734.
6. Murray A.D. *The Regulation of Cyberspace. Control in the Online Environment*. New York, Routledge-Cavendish, 2007. 274 p.
7. Ortiz A.L. Arbitration and IT. *Arbitration International*, 2005, iss. 3, pp. 343-360.
8. Patrikios A. Resolution of Cross-border E-Business Disputes by Arbitration Tribunals on the Basis of Transnational Substantive Rules of Law and E-Business Usages: The Emergence of the Lex Informatica. *21st BILETA Conference: Globalisation and Harmonisation in Technology Law, April 2006, Malta*. British & Irish Law, Education and Technology Association, 2006. 39 p.
9. Patrikios A. The Role of Transnational Online Arbitration in Regulating Cross-Border E-Business. P. II. *Computer Law & Security Report*, 2008, no. 24, pp. 129-138.

**DEVELOPMENT OF LEX ELECTRONICA
AS THE BACKGROUND FOR INCLUSION
OF THE ONLINE ARBITRATION TERMS
INTO THE ARBITRATION AGREEMENT**

Kazachenok Svetlana Yuryevna

Candidate of Juridical Sciences, Associate Professor,
Department of Civil and International Private Law,
Volgograd State University, Base Department of the Southern Scientific Center
of the Russian Academy of Sciences (SSC RAS),
Head of the Branch no. 5 of Volgograd Interdistrict Bar Association,
Member of Public Chamber of the Volgograd Region
gimchp@volsu.ru
Posp. Universitetsky, 100, 400062 Volgograd, Russian Federation

Abstract. The paper argues the thesis that the inclusion of the online arbitration terms into the arbitration agreement promotes *lex electronica* as a derivative of *lex mercatoria* in the evolution course of loyal business turnover and its changing needs. In the inverse interrelation *lex electronica* levels the variability of national legislations, the contradictions of conflict norms and the corresponding instability of dispute resolution practice. *Lex electronica* influences the development of on-net (“online”) arbitration courts, the adaptive nature of which contributes to the resolution of conflicts in the sphere of e-commerce with significantly higher efficiency than other forms of dispute resolution, including the state court proceedings.

Key words: foreign economic contractual relations, international commercial arbitration, form of arbitration agreement, electronic arbitration agreements, *lex mercatoria*, *lex electronica*, online arbitration.