ЮРИДИЧЕСКОЕ ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по вопросу правомочности (легитимности) документов, удостоверенных электронно-цифровой подписью и их правовом статусе

В силу пункта 1 статьи 1 Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее - ГК) гражданским законодательством регулируются товарно-денежные и иные основанные на равенстве участников имущественные отношения. Участниками регулируемых гражданским законодательством отношений являются в числе прочих и юридические лица.

Согласно со ст.2 ГК гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, свободы договора и недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела. Юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права, а также отказываются от прав своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых его условий, не противоречащих законодательству. Товары, услуги и деньги свободно перемещаются и обращаются на всей территории Республики Казахстан.

В соответствии с п.1 ст.3 ГК гражданское законодательство Республики Казахстан основывается на Конституции Республики Казахстан и состоит из настоящего Кодекса, принятых в соответствии с ним иных законов Республики Казахстан. В силу п.6 данной статьи установленные Гражданским Кодексом и иными законодательными актами права юридических лиц не могут ограничиваться актами органов государственного управления и местных представительных и исполнительных органов.

Согласно ст.7 ГК гражданские права и обязанности возникают, изменяются и прекращаются из оснований, предусмотренных законодательством Республики Казахстан, в том числе из договоров и иных сделок, предусмотренных законодательством Республики Казахстан, а также из сделок, хотя и не предусмотренных им, но не противоречащих законодательству Республики Казахстан.

В соответствии с п.1 ст.8 ГК юридические лица по своему усмотрению распоряжаются принадлежащими им гражданскими правами, в том числе правом на их защиту.

В силу ст. 10 ГК предпринимательством является самостоятельная, инициативная деятельность граждан и юридических лиц, направленная на получение чистого дохода путем использования имущества, производства, продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг. Предпринимательская деятельность осуществляется от имени, за риск и под имущественную ответственность предпринимателя. Государство гарантирует свободу предпринимательской деятельности и обеспечивает ее защиту и поддержку. Коммерческая (предпринимательская) тайна охраняется законом.

Юридическим лицом признается организация, которая может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности. Юридическое лицо может иметь гражданские права и нести связанные с его деятельностью обязанности. Коммерческие организации, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых, не запрещенных законодательными актами или учредительными документами видов деятельности (статьи 33, 35 ГК).

Согласно ст.147, 151 ГК сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Сделки могут быть совершены в письменной форме (простой или нотариальной).

В соответствии с п.1 ст.152 ГК в письменной форме должны совершаться сделки:

1) осуществляемые в процессе предпринимательской деятельности;

2) на сумму свыше ста месячных расчетных показателей, за исключением сделок, исполняемых при самом их совершении;

3) в иных случаях, предусмотренных законодательством или соглашением сторон.

В силу п. 1-1 ст.152 ГК письменная форма сделки совершается на бумажном носителе или **в электронной форме**.

Сделка, совершенная в письменной форме, должна быть подписана сторонами или их представителями. Допускается при совершении сделки использование средств факсимильного копирования подписи, **электронной цифровой подписи**. Двусторонние сделки могут совершаться путем обмена документами, каждый из которых подписывается стороной, от которой он исходит. (п.2,3 ст.152 ГК).

Согласно ст.378 ГК договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей

В соответствии со ст.380 ГК юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается. Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законодательством.

В силу п.1 ст.382 ГК условия договора определяются по усмотрению сторон.

Договор считается заключенным, когда между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным его условиям. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые признаны существенными законодательством или необходимы для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (ст. 393 ГК).

При этом если стороны условились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным с момента придания ему условленной формы, хотя бы по законодательству для данного вида договоров эта форма и не требовалась (ст.394 ГК).

Также законодатель установил, что изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законодательными актами и договором.

Законом Республики Казахстан "Об электронном документе и электронной цифровой подписи" (далее - Закон) даны определения следующим понятиям:

- *электронная цифровая подпись* - набор электронных цифровых символов, созданный средствами электронной цифровой подписи и подтверждающий достоверность электронного документа, его принадлежность и неизменность содержания;
- *электронный документ* - документ, в котором информация представлена в электронно-цифровой форме и удостоверена посредством электронной цифровой подписи;
- *электронный документооборот* - обмен электронными документами между государственными органами, физическими и юридическими лицами;
- *система электронного документооборота* - система обмена электронными документами, отношения между участниками которой регулируются настоящим Законом и иными нормативными правовыми актами Республики Казахстан;
- *участник системы электронного документооборота* - физическое или юридическое лицо, государственный орган или должностное лицо, участвующие в процессах сбора, обработки, хранения, передачи, поиска и распространения электронных документов;
- *средства электронной цифровой подписи* - совокупность программных и технических средств, используемых для создания и проверки подлинности электронной цифровой подписи;
- *подписывающее лицо* - физическое или юридическое лицо, правомерно владеющее закрытым ключом электронной цифровой подписи и обладающее правом на ее использование в электронном документе;

Согласно ст.2 Закона законодательство Республики Казахстан об электронном документе и электронной цифровой подписи основывается на Конституции Республики Казахстан, состоит из настоящего Закона и иных нормативных правовых актов Республики Казахстан.

В силу ст.6 Закона электронный документооборот осуществляется в государственных и негосударственных информационных системах на основе принципов:

1) функционирования **различных систем** электронного документооборота;

2) использования электронных документов **в любых сферах деятельности**, где применяются информационно-коммуникационные технологии для создания, обработки, хранения и передачи данных;

3) передачи электронных документов с использованием **любых информационных систем.**

В соответствии с п.1 ст.7 Закона электронный документ, соответствующий требованиям Закона и удостоверенный посредством электронной цифровой подписи лица, имеющего полномочия на его подписание, **равнозначен подписанному документу на бумажном носителе.**

Участник системы электронного документооборота вправе обратиться в удостоверяющий центр за подтверждением принадлежности и действительности открытого ключа электронной цифровой подписи, зарегистрированного данным удостоверяющим центром и обслуживаться несколькими удостоверяющими центрами (ст.9 Закона).

Согласно п.1 ст.10 Закона **электронная цифровая подпись равнозначна собственноручной подписи подписывающего лица и влечет одинаковые юридические последствия.**

Владелец регистрационного свидетельства электронной цифровой подписи юридического лица (руководитель юридического лица или лицо, его замещающее), вправе передавать работнику данного юридического лица или назначенному им лицу полномочия на использование электронной цифровой подписи от имени данного юридического лица (п.3 ст.10 Закона).

В силу ст.24 Закона лица, виновные в нарушении законодательства Республики Казахстан об электронном документе и электронной цифровой подписи, несут ответственность, предусмотренную законами Республики Казахстан. Отказ в принятии электронных документов в случаях, предусмотренных законами Республики Казахстан, не допускается.

В соответствии с требованиями ст.25 Закона споры, возникающие при использовании электронного документа и электронной цифровой подписи, подлежат рассмотрению в судебном порядке в соответствии с законодательством Республики Казахстан.

Согласно п.6 ст.100 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан (далее - ГПК) доказательства в форме электронных документов или их копий, удостоверенных электронной цифровой подписью, представляются суду с соблюдением правил. **Электронный документ признается доказательством.**

Процессуальные акты и действия суда, лиц, участвующих в деле, могут быть оформлены в форме электронного документа, удостоверенного электронной цифровой подписью. **Указанные документы равнозначны документам в письменной форме** (ст.133-2 ГПК).

Таким образом, анализ нормативно-правовых актов Республики Казахстан однозначно и исчерпывающе показывает на легитимность и юридическую правомочность документов, подписанных с использованием электронно-цифровой подписи.

Следовательно, заключение договоров, контрактов, меморандумов, подписание соглашений о расторжении договоров или изменении их условий, а также других документов, используемых в предпринимательской деятельности, посредством электронной подписи в полном объеме соответствует требованиям действующего законодательства Республики Казахстан.

Подписанные таким образом документы:

1. имеют юридическую силу в любых сферах деятельности,
2. создают права и обязанности для сторон сделки,
3. равнозначны собственноручной подписи подписывающего лица,
4. аналогичны по своей юридической силе документам на бумажном носителе
5. приравнены к документам в письменной форме
6. влекут одинаковые юридические последствия
7. могут быть использованы в качестве доказательств в судебных разбирательствах.

.

.

Болтанов Толеген

Управляющий партнер ТОО "Юридический центр "VETO"

8 (7172) 69 60 55, 8 (7172) 69 56 76
+7 701 566 14 17
tooveto@gmail.com
www.vetocenter.kz

г.Астана, р-н Алматы
пер.Ойтоган, 18

Ф-л ДБ АО «Сбербанк» в г. Астана
ИИК: KZ69914012203KZ002H7
БИН: 151240006652,
БИК: SABRKZKA