

Таким образом, рассмотрение вышеупомянутых дискуссионных вопросов способствует предотвращению неблагоприятных последствий для сторон в случае неверного понимания природы того или иного договора, которые могут выражаться, например, в неправильном определении момента возникновения прав и обязанностей сторон вследствие неверного определения момента заключения самого договора.

***Осмоловский С. В.***

## **CLICK-WRAP СОГЛАШЕНИЯ КАК СПОСОБ ЗАКЛЮЧЕНИЯ СДЕЛОК В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ**

*Осмоловский Станислав Викторович, студент 4 курса Белорусского государственного университета, г. Минск, Беларусь,  
stanislav.osmolovsky@gmail.com*

*Научный руководитель: канд. юрид. наук, доцент Свадковская Е. А.*

Заключение click-wrap договора происходит путем проставления на элементе сайта (check-box) с подписью «я согласен(а)», находящееся после текста договора. Обычно, не отметив данный check-box, потребитель не может продолжить оформление заказа или перейти к оплате товара. Таким образом, данные действия можно расценивать как акцепт. В силу п. 1 ст. 408 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

Отметим, что акцепт не должен содержать изменения условий оферты или каких-либо дополнительных условий, в противном случае он будет являться встречной офертой.

Исторически первым судебным решением, в котором была признана юридическая сила собственно click-wrap-соглашения, являлось решение по делу Hotmail Corp. v. Vans Money Pie, Inc., в котором соглашение о порядке пользования почтовым ящиком на сайте www.hotmail.com было признано действительным, включая условие о запрете рассылки спама.

Российская практика признает действительность click-wrap-соглашений. В постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 22 апреля 2019 г. № 09АП – 9865/2019 было установлено, что одним из условий признания такого соглашения действительным для обеих сторон является то, что пользователь должен совершить акцепт пользовательского соглашения.

Апелляционное определение Московского городского суда от 15 мая 2018 г. по делу № 33-15765/2018 установило, что размещение видео на хостинге YouTube происходит при четком выражении пользователем согласия на дальнейшее обнародование и использование произведения на условиях, отраженных в пользовательском соглашении.

Белорусское законодательство не содержит норм, направленных на регулирование данных соглашений. Следовательно, порядок заключения click-wrap-соглашений должен осуществляться с помощью общих положений о заключении договора. По нашему мнению, это обосновано тем, что законодатель исходит из отсутствия предпосылок к этому, поскольку

регулирование click-wrap-соглашений полностью укладывается в рамках п. 3 ст. 404 ГК. К click-wrap-соглашениям применимы нормы о публичной оферте (ст. 464 ГК), поскольку такое предложение направлено неопределенному кругу лиц. Из этого следует, что воля правообладателя считать себя связанным его условиями в случае, если другая сторона их примет. Особенность направления оферты посредством click-wrap-соглашения обусловлена архитектурой сети Интернет.

Однако в российской литературе имеются дискуссии относительно правовой природы данных соглашений. Одни исследователи относят их к договорам, заключаемым посредством обмена электронными документами, другие – к договорам, заключаемым конклюдентными действиями. Также отметим, имеются мнения об отсутствии в click-wrap-соглашениях юридической силы вовсе.

На наш взгляд, click-wrap-соглашения целесообразно относить к договорам, заключаемым посредством конклюдентных действий в силу п. 3 ст. 408 ГК. Поскольку в тексте соглашения имеются указания на то, что, кликая по кнопке «я согласен», пользователь выражает свое согласие с условиями договора, совершение таких действий является действием по выполнению указанных в оферте условий, т. е. акцептом письменной оферты конклюдентными действиями. Такое предложение обычно содержит существенные условия договора или имеет отсылку к нему. Например, при покупке билетов с помощью веб-сайта *intercars-tickets.com* для оформления заказа пользователю следует проставить в check-box «галочку» «с правилами ознакомлен и согласен», где имеется гиперссылка к Правилам для пассажиров.

А. И. Савельев выделил условия, способствующие повышению шансов признания click-wrap-соглашений заключенными: 1) пользователю должна быть обеспечена возможность предварительного ознакомления с условиями такого договора до того, как он будет считаться заключенным; 2) пользователь должен иметь возможность отказаться от принятия его условий; 3) принятие условий соглашения должно являться необходимым с технической точки зрения условием получения услуги, товара и т. п.; 4) пользователь должен иметь доступ на исправление допущенных ошибок при оформлении заказа; 5) обеспечение возможности распечатать и сохранить условия такого соглашения. По нашему мнению, данные рекомендации способствуют уменьшению количества спорных ситуаций относительно действительности данных соглашений и способствуют формированию «здоровой» правоприменительной практики.

В заключение отметим, что признание такого договора заключенным, привносит гибкость, оперативность и автоматизацию процесса его заключения в первую очередь в коммерческие отношения.