
NEWSLETTER OF 30.05.2013

Настоящий информационный бюллетень посвящен вопросам использования в гражданском обороте в Российской Федерации электронной подписи на основании действующего законодательства.

Общая информация

В настоящее время на практике все чаще возникают вопросы по использованию электронных документов в гражданских правоотношениях для целей упрощения документооборота. Так, на возможность использования электронных документов при совершении сделок указывают п.п. 1, 2 ст. 160, п. 2 ст. 434 Гражданского кодекса Российской Федерации. Ключевым элементом электронного документооборота является электронная подпись.

С 01 июля 2013 г. прекратит свое действие Федеральный закон от 10 января 2002 г. №1-ФЗ «Об электронной цифровой подписи» (далее – ЭЦП), и вопросы использования электронной подписи будут регулироваться только Федеральным законом от 06 апреля 2011 г. №63-ФЗ «Об электронной подписи» (далее – ЭП) (при этом документы, ранее подписанные ЭЦП, приравниваются к подписанным усиленной квалифицированной ЭП (см. настоящий бюллетень ниже)).

Под ЭП понимается информация в электронной форме, которая присоединена к другой информации в электронной форме (подписываемой информации) или иным образом связана с такой информацией и которая используется для определения лица, подписывающего информацию (п. 1 абз. 1 ст. 2 Федерального закона №63-ФЗ).

ЭП подразделяется на несколько видов: *простая* ЭП, которая только подтверждает

This newsletter is dedicated to the use of electronic signature in the civil circulation of the Russian Federation on the basis of the existing legislation.

General information

Currently, the practice is increasingly raising questions about the use of electronic documents in civil matters for the purpose of simplifying document circulation. Thus, the use of electronic documents in transactions is stated in par. 1, 2 art. 160, par. 2 art 434 of the Russian Federation Civil Code. The main element of the electronic document circulation is the electronic signature.

Since July 1st, 2013, Federal Law dated January 10th, 2002 No. 1-FZ "On electronic digital signature" (hereinafter – EDS) shall be terminated, and the use of electronic signature will be only regulated by Federal Law of April 6th, 2011 No. 63-FZ "On electronic signature" (hereinafter – ES), (documents previously signed with EDS will be considered as signed with reinforced qualified ES (see this newsletter below)).

ES is an information in electronic form, which is joined to other information in electronic form (the information being signed), or otherwise connected with this information and is used to identify the person signing the information (par. 1, art. 2 of Federal Law No. 63-FZ).

ES is divided into several types: *simple* ES, which only confirms the fact of the formation

факт формирования ЭП определенным лицом, а также усиленная ЭП, которая помимо указанного выше позволяет криптографически преобразовывать подписываемую информацию, обнаружить факт внесения изменений в электронный документ после момента его подписания и создается с использованием специализированных средств ЭП (в частности, специализированные программные продукты). Для подписания электронного документа усиленной ЭП используется ключ ЭП, для расшифровки и проверки такого документа используется ключ проверки ЭП. Документом, подтверждающим принадлежность ключа проверки ЭП тому или иному лицу, является *сертификат ключа проверки ЭП*. Его выдает *удостоверяющий центр*, являющийся юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, в виде электронного документа или документа на бумажном носителе. Усиленная ЭП, в свою очередь, подразделяется на *неквалифицированную* и *квалифицированную* ЭП, особенностью последней является то, что ключ проверки такой ЭП указан в квалифицированном сертификате (т.е. сертификате, который выдается удостоверяющим центром, прошедшим аккредитацию в Министерстве связи и массовых коммуникаций Российской Федерации).

Признание ЭП аналогом собственноручной подписи

А) Согласно п. 1 ст. 6 Федерального закона №63-ФЗ во всех случаях электронный документ признается аналогом документа, подписанного собственноручной подписью, когда такой электронный документ подписан усиленной квалифицированной ЭП (кроме случаев, если федеральными законами или принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами установлено требование о необходимости составления документа исключительно на бумажном носителе). На момент составления данного бюллетеня

of ES by a particular person, and *reinforced* ES, which in addition to the above-mentioned allows to convert a signed information cryptographically, to detect the fact of changes to the electronic document after its signing and is created with the use of specialized ES tools (in particular, specialized software). For signing an electronic document with a reinforced ES, a key of the ES is used, to decrypt and check such document a verification key of the ES is used. The document confirming the possession of a verification ES key to a person is a *certificate of an ES verification key*. It is given by a *certification authority*, which may be a legal entity or individual entrepreneur, in the form of an electronic document or a document in the paper format. Reinforced ES, in its turn, is divided into *unqualified and qualified* ES. The peculiarity of the latter is that a verification key of this ES is set forth in a qualified certificate (i.e. a certificate, which is issued by a certification authority accredited with the Ministry of Communications and Mass Media of the Russian Federation).

Recognition of ES as a substitute of a handwritten signature.

А) In accordance with par. 1 of art. 6 of Federal Law No. 63-FZ in all cases an electronic document is considered as an analogue of a document signed with a handwritten signature if such electronic document is signed with a reinforced qualified ES (except for cases when federal laws or regulations adopted in accordance with them state a requirement on the necessity of drafting the document only in the paper format). As of the date of drafting this newsletter such regulations have not been adopted.

таких нормативных актов не принималось.

Б) Согласно п. 2 ст. 6 Федерального закона №63-ФЗ электронный документ, подписанный простой ЭП или неквалифицированной ЭП, признается аналогом документа, подписанного собственноручной подписью, только в случаях, установленных федеральными законами, принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами или соглашением между участниками электронного взаимодействия.

ЭП с точки зрения формирования бухгалтерской отчетности и ее квалификации для целей налоговых правоотношений

На основании ст. 9 Федерального закона от 06 декабря 2011 г. №402-ФЗ «О бухгалтерском учете» каждый факт хозяйственной жизни подлежит оформлению первичным учетным документом. Согласно п. 5 ст. 9 Федерального закона №402-ФЗ предусматривается возможность составления первичных документов:

- на бумажном носителе;
- в виде электронного документа, подписанного электронной подписью.

Таким образом, при формировании бухгалтерской отчетности можно использовать электронные документы, подписанные ЭП. В то же время возникает вопрос, при каких условиях такие электронные документы будут признаваться налоговыми органами достаточными для расчета и уплаты налогов, иных платежей фискального характера.

В настоящее время, исходя из сложившейся практики и неофициальных разъяснений ФНС России, Минфина России можно выделить несколько основных подходов к вопросу признания электронных документов, подписанных ЭП, аналогичными подписанным собственноручной подписью на бумажном

Б) According to par. 2 art. 6 of Federal Law No. 63-FZ an electronic document signed with a simple ES or an unqualified ES is recognized as an analogue of a document signed with a handwritten signature, only in cases stipulated by federal laws, regulations adopted in accordance with them or by agreement between the participants of the electronic interaction.

ES in the context of formation of accounting and its qualification for the purposes of tax relations

On the basis of art. 9 of Federal Law of December 06th, 2011 No. 402-FZ "On accounting" each act of business life is subject to the reflection with primary accounting records. According to par. 5 art. 9 of Federal Law No.4-FZ the following possibilities of drawing up primary documents are provided;

- in the paper format;
- in the form of an electronic document signed with electronic signature.

Thus, electronic documents signed with electronic signature can be used in the formation of accounting. At the same time, there is a question under what conditions such electronic documents would be recognized as adequate for calculation and payment of taxes, or other payments of fiscal nature.

At present, by reference to the current practice and informal explanations of the Federal Tax Service of Russia, the Ministry of Finance of Russia there are several main approaches to the issue of recognition of electronic documents signed with electronic signature similar to signed with handwritten signature in the paper format.

носителе.

А) Консервативный подход: для целей налогообложения принимаются только документы, подписанные квалифицированной ЭП.

Основная часть разъяснений с данной позицией была дана в отношении учета расходов по налогу на прибыль. Суть сформулированной позиции: к учету могут приниматься лишь расходы, которые подтверждаются электронными документами, подписанными квалифицированной ЭП.

Данный вывод, в частности, следует из писем Минфина России от 20 декабря 2012 г. №03-03-06/1/710, от 26 августа 2011 г. №03-03-06/1/521, от 10 октября 2011 г. №03-03-06/1/645, от 11 января 2012 г. №03-02-07/1-2, от 31 июля 2012 г. №03-03-06/2/85, от 28 мая 2012 г. №03-03-06/2/67, от 20 декабря 2012 г. №03-03-06/1/710, 25 декабря 2012 г. №03-03-06/2/139.

Б) Либеральный подход: для целей налогообложения могут также приниматься документы, подписанные неквалифицированной ЭП, если подписание документов неквалифицированной ЭП предусмотрено соглашением между участниками электронного взаимодействия.

Такой подход, в частности, применяется в *Письме ФНС России от 24 ноября 2011 г. №ЕД-4-3/19693@*.

Необходимо отметить, что буквальное толкование норм ст. 6 Федерального закона №63-ФЗ не позволяет сделать вывод о невозможности признания электронных документов, подписанных иными видами ЭП, кроме квалифицированной ЭП, приемлемыми для целей подтверждения расходов в налоговых органах.

В настоящее время отсутствует какая-либо сложившаяся судебная практика по указанному выше аспекту применения ЭП. Надо полагать, что соответствующие

А) Conservative approach: documents signed with a qualified ES are the only documents that are accepted for tax purposes.

The main part of explanations for this position was given in relation to the accounting of income tax expenses. The essence of the formulated position: costs that are confirmed with electronic documents signed with a qualified ES are the only which may be reflected in the accounting records.

This conclusion is stated, in particular, in the letters of the Ministry of Finance of Russia from December 20th, 2012 No. 03-03-06/1/710, from August 26th, 2011 No. 03-03-06/1/521, October 10th, 2011 No. 03-03-06/1/645, from January 11th, 2012 No. 03-02-07/1-2, from July 31st, 2012 No. 03-03-06/2/85, May 28th, 2012 No. 03-03-06/2/67, December 25th, 2012 No. 03-03-06/2/139.

Б) Liberal approach: documents signed with an unqualified ES may be also accepted for tax purposes when signing the documents with an unqualified ES is provided by agreement between the participants of the electronic interaction.

This approach has particular application in *Letter of the Federal Tax Service of Russia dated November 24th, 2011, No. ЕД-4-3/19693@*.

It should be noted that a literal interpretation of the regulations of art. 6 of Federal Law No. 63-FZ does not allow to make a conclusion about the impossibility of recognition of electronic documents signed with other types of ES, except for qualified ES, as acceptable to substantiate expenses to the tax authorities.

At present, there is no existing developed court practice on the above aspect of the use of ES. We should assume that relevant court decisions may appear in the near future.

судебные решения могут появиться уже в ближайшее время.

Дополнительную информацию вы можете получить обратившись к партнерам нашей фирмы С. Алимирзоеву и М. Трофимову по вышеуказанным реквизитам.

For additional information please contact the partners of our firm, S. Alimirzoev and M. Trofimov using the contact details mentioned above.