

# Umowy elektroniczne w prawie prywatnym międzynarodowym

Jacek Gołaczyński

---



Oficyna  
a Wolters Kluwer business

# **Umowy elektroniczne**

**w prawie prywatnym  
międzynarodowym**

**Jacek Gołaczyński**

---

# Prawo jest na naszej stronie!

[www.profinfo.pl](http://www.profinfo.pl)  
[www.wolterskluwer.pl](http://www.wolterskluwer.pl)

- codzienna aktualizacja
- pełna oferta
- zapowiedzi wydawnicze
- rabat na zamówienia zbiorcze  
do negocjacji
- uproszczony sposób zakupu e-mailem:  
[zamowienia.internet@wolterskluwer.pl](mailto:zamowienia.internet@wolterskluwer.pl)

# Umowy elektroniczne

## w prawie prywatnym międzynarodowym

Jacek Gołaczyński

---



**Oficyna**

a Wolters Kluwer business

**monografie**

Redakcja:  
Liliana Zawadzka

Wydawca:  
Marcin Skrabka

Skład i łamanie:  
MakPrint

© Copyright by Wolters Kluwer Polska Sp. z o.o., 2007

ISBN 978-83-7526-375-6

Wydane przez:  
Wolters Kluwer Polska Sp. z o.o.

Redakcja Wydawnictw Książkowych i Czasopism Prawniczych  
01-231 Warszawa, ul. Płocka 5a  
tel. (022) 535 80 00

Redakcja Książek  
31-156 Kraków, ul. Zacisze 7  
tel. (012) 630 46 00  
e-mail: [ksiazki@wolterskluwer.pl](mailto:ksiazki@wolterskluwer.pl)

[www.wolterskluwer.pl](http://www.wolterskluwer.pl)  
Księgarnia internetowa: [www.profinfo.pl](http://www.profinfo.pl)

Druk i oprawa:  
Drukarnia Diecezjalna w Sandomierzu  
ul. Żeromskiego 4, 27-600 Sandomierz

# Spis treści

Wykaz skrótów .....	9
---------------------	---

## Rozdział I

<b>Geneza Internetu</b> .....	11
1. Historia Internetu .....	11
2. Historia polskiego Internetu .....	17
3. Podsumowanie .....	19

## Rozdział II

<b>W poszukiwaniu autonomicznego prawa Internetu</b> .....	22
1. Ponadnarodowe systemy prawne. <i>Lex mercatoria</i> i jego prekursorzy. ....	26
2. Prawo publiczne międzynarodowe .....	28
3. Prawo europejskie .....	29
4. Internet <i>lex mercatoria</i> .....	32
5. Potencjalne źródła autonomicznego prawa Internetu .....	33
5.1. Zwyczaj .....	33
5.2. Orzecznictwo międzynarodowe .....	39
5.3. Prawo modelowe .....	43
5.4. Modelowe umowy i kodeksy postępowania .....	43
5.5. Netykieta. Kodeks etyczny czy prawo Internetu? .....	45

5.6. Konwencje .....	48
5.7. Internet <i>lex mercatoria</i> jako prawo właściwe? .....	50
5.8. Koncepcje nakierowania i odczuwalności przekazów internetowych .....	51
6. Podsumowanie .....	52

### **Rozdział III**

<b>Handel elektroniczny w Polsce</b> .....	54
1. Uwagi wprowadzające .....	54
2. Istniejące rozwiązania ustawodawcze .....	55
3. Aspekty ekonomiczne handlu elektronicznego .....	58
4. Zagrożenia związane z handlem elektronicznym .....	61

### **Rozdział IV**

<b>Umowy elektroniczne</b> .....	63
1. Pojęcie „umowa elektroniczna” .....	63
1.1. Uwagi ogólne .....	63
1.2. Definicje pojęcia „umowa elektroniczna” .....	66
1.3. Typy umów elektronicznych .....	71
2. Zawarcie umowy elektronicznej .....	75
2.1. Uwagi ogólne .....	75
2.2. Propozycja zawarcia umowy w Internecie – oferta czy zaproszenie do składania ofert? .....	86

### **Rozdział V**

<b>Wybór prawa właściwego dla zobowiązań z umów elektronicznych</b> .....	90
1. Uwagi wprowadzające .....	90

2. Znaczenie przepisów bezwzględnie obowiązujących państwa wykazującego najściślejszy związek z zobowiązaniem umownym – art. 3 ust. 3 konwencji rzymskiej .....	96
3. Elementy istotne dla sytuacji w czasie wyboru prawa – art. 3 ust. 3 konwencji rzymskiej.....	96
A. Miejsce zawarcia umowy internetowej .....	98
B. Miejsce wysłania oraz otrzymania informacji w związku z umową sprzedaży rzeczy ruchomych i produktów cyfrowych .....	99
C. Miejsce spełnienia świadczenia.....	100
4. Istnienie i ważność zgody strony co do wyboru prawa właściwego – art. 3 ust. 4 konwencji rzymskiej .....	101
5. Autonomia woli stron w prawie prywatnym międzynarodowym ..	102
5.1. Wybór prawa jako łącznik normy kolizyjnej.....	102
5.2. Zmiana statutu zobowiązaniowego w drodze wyboru prawa..	106
5.3. Dopuszczalność i ważność wyboru w prawie polskim.....	106
6. Wybór prawa według konwencji rzymskiej z 1980 r. o prawie właściwym dla zobowiązań umownych.....	108
7. Wybór prawa dla zobowiązań z umów elektronicznych .....	111
8. Wybór prawa dla zobowiązań z umów konsumenckich .....	112
9. Implementacja dyrektyw do prawa polskiego .....	118
10. Przepisy wymuszające swoją właściwość w umowach konsumenckich .....	123

## **Rozdział VI**

<b>Prawo właściwe dla umów elektronicznych w braku wyboru prawa</b>	<b>125</b>
1. Zasada państwa pochodzenia.....	125
2. Uwagi ogólne.....	129
3. Polskie prawo prywatne międzynarodowe.....	132
A. Umowy konsumenckie .....	132

B. Umowy profesjonalne .....	135
C. Umowy elektroniczne.....	135
4. Prawo właściwe dla zobowiązań z umów elektronicznych według konwencji rzymskiej.....	139
4.1. Brak wyboru prawa w umowach zawieranych pomiędzy przedsiębiorcami – art. 4 konwencji rzymskiej.....	140
4.2. <i>Dépeçage</i> – art. 4 ust. 1 .....	141
4.3. Związek między świadczeniem charakterystycznym a miejscem zwyczajnego pobytu lub siedziby – art. 4 ust. 2.....	142
4.4. Pojęcie „usługodawcy” – art. 2 (c) dyrektywy o handlu elektronicznym .....	144
4.5. Serwer jako miejsce siedziby .....	145
4.6. Klauzula wyłączenia – art. 4 ust. 5 .....	146
4.7. Znaczenie art. 3 ust. (1) oraz art. 4 ust. (1), (2) i (5) dla zobowiązań umownych zawieranych za pomocą środków komunikacji elektronicznej .....	147

## **Rozdział VII**

<b>Konwencja ONZ o zastosowaniu elektronicznej komunikacji w zawieraniu umów międzynarodowych .....</b>	<b>149</b>
1. Uwagi ogólne.....	149
2. Uregulowania konwencji.....	151
<b>Literatura .....</b>	<b>160</b>

## Wykaz skrótów

ADR – Alternative Dispute Resolution  
AJAX – Asynchronous JavaScript and XML  
ARPA – Advanced Research Projekt Agency  
ASP – Active Server Page  
CD-ROM – Compact Disc – Read Only Memory  
CISG – Convention on Contracts for the International Sale of Goods  
CSNET – Computer Science NETwork  
DARPA – Defense Advanced Research Projects Agency  
DSA – Digital Signature Algorithm  
DVD – Digital Versatile Disco  
Dz. U. – Dziennik Ustaw  
Dz. Urz. – Dziennik Urzędowy  
EARN – European Academic and Research Networks  
EDI – Electronic Data Interchange  
ETS – Europejski Trybunał Sprawiedliwości (Court of Justice of the European Communities)  
EURid – European Registry of Internet Domain Names  
EWG – Europejska Wspólnota Gospodarcza (European Economic Community)  
GNU GPL – General Public License  
HTML – HyperText Markup Language  
HTTP – Hypertext Transfer Protocol  
IETF – Internet Engineering Task Force  
INCOTERMS – International Commercial Terms  
ISP – Internet Service Provider  
k.c. – kodeks cywilny  
KPP – Kwartalnik Prawa Prywatnego  
NBP – Narodowy Bank Polski  
NSFNET – National Science Foundation NET

NWG – Network Working Group  
MMS – Multimedia Messaging Service  
MP – Monitor Prawniczy  
MTS – Międzynarodowy Trybunał Sprawiedliwości (International Court of Justice)  
ONZ – Organizacja Narodów Zjednoczonych (United Nations)  
PDA – Personal Digital Assistants  
PHP – Personal Home Page  
PIN – Personal Identification Number  
PiP – Państwo i Prawo  
PNUŚl – Prace Naukowe Uniwersytetu Śląskiego  
PPH – Przegląd Prawa Handlowego  
PPHZ – Problemy Prawne Handlu Zagranicznego  
p.p.m. – ustawa z dnia 12 listopada 1965 r. – Prawo prywatne międzynarodowe (Dz. U. Nr 46, poz. 290 z późn. zm.)  
PSM – Przegląd Stosunków Międzynarodowych  
RARE – Réseaux Associés pour la Recherche Européenne  
RFC – Request for Comments  
RUN – Responsible Use of the Network  
SMS – Short Message Service  
TERENA – Trans-European Research and Education Networking Association  
TP S.A. – Telekomunikacja Polska S.A.  
TWE – traktat ustanawiający Wspólnotę Europejską (Treaty Establishing the European Community)  
UE – Unia Europejska (European Union)  
UCLA – University of California, Los Angeles  
UNCITRAL – United Nations Commission on International Trade Law  
UNIDROIT – International Institute for the Unification of Private Law  
UNI EDIFACT – Unique Electronic Data Interchange for Administration, Commerce and Transport  
VRML – Virtual Reality Modelling Language  
WAIS – Wide Area Information Servers  
WAP – Wireless Application Protocol  
WE – Wspólnota Europejska (European Community)  
WIPO – World Intellectual Property Organization  
WWW – World Wide Web  
XMS – eXtended Memory Specification  
ZNUJ – Zeszyty Naukowe Uniwersytetu Jagiellońskiego

# Rozdział I

## Geneza Internetu

### 1. Historia Internetu

Podobnie jak w przypadku innych zaawansowanych technicznie wynalazków pierwsze sieci komputerowe powstały dla potrzeb wojska i, jak to zwykle bywało w drugiej połowie XX w., pojawiły się w USA. Głównym celem utworzenia Internetu było opracowanie metody wymiany informacji naukowych i wywiadowczych odpornej na atak nuklearny.

W odpowiedzi na wystrzelenie pierwszego sputnika przez Związek Radziecki (1957 r.) Departament Obrony Stanów Zjednoczonych utworzył organizację o nazwie ARPA, która miała unowocześnić armię amerykańską. Dwanaście lat później owa organizacja opracowała projekt pod nazwą ARPANET – plan utworzenia wojskowej sieci badawczej, pierwszej na świecie zdecentralizowanej sieci komputerowej.

Na początku lat 60. w RAND Corporation, innej amerykańskiej instytucji zajmującej się problemami bezpieczeństwa narodowego, zaczęto rozważać problemy związane z funkcjonowaniem władz i dowództwa armii USA w przypadku wojny nuklearnej. W 1962 r. RAND opublikowała raport Paula Barana, naukowca zatrudnionego w siłach powietrznych USA, zatytułowany *On Distributed Communications Networks*, w którym przedyskutowany został sposób ochrony wojskowego systemu komunikacyjnego w razie zmasowanego ataku. Została w nim naszkicowana idea systemu komunikacyjnego, który byłby w stanie funkcjonować nawet mimo zniszczenia dużej części węzłów i łączy. System taki miałby być pozbawiony centralnego punktu kontroli i dowodzenia, a liczba połączeń pomiędzy węzłami byłaby na tyle duża, że nawet po zniszczeniu niektórych z nich sieć nadal funkcjonowałaby dzięki pozostałym połączeniom, na które automatycznie byłby kierowany ruch. Jedną z propozycji autora zakładała podjęcie prac nad stworzeniem narodowego systemu, analogicznego do

istniejącej sieci łączy telefonicznych, umożliwiającego transport danych komputerowych pomiędzy dużymi grupami użytkowników<sup>1</sup>.

Projektowana sieć miała składać się z dużej liczby komputerów przesyłających pomiędzy sobą dane w tzw. pakietach, czyli niewielkich porcjach, połączenia miały być wyznaczone w sposób dynamiczny, tzn. maszyny A i B powinny umieć nawiązać kontakt dzięki różnym stacjom pośrednim. Należy pamiętać, że w tamtych czasach nie było komputerów osobistych, a całą infrastrukturę informatyczną tworzyły komputery centralne oraz podłączone do nich terminale. Maszyny te zajmowały dużo miejsca, wymagały też stałego nadzoru i klimatyzowanych pomieszczeń. Były wrażliwe na uszkodzenia, co powodowało, że uszkodzenie układu centralnego równało się zniszczeniu całego systemu. Z tego powodu wizja niezależnych inteligentnych komputerów wymieniających dane przez sieć była pomysłem budzącym wielkie zainteresowanie – zamach bombowy na zdecentralizowaną sieć komputerową mógł w najgorszym wypadku wyeliminować tylko kilka węzłów, pozostawiając resztę nietkniętą i zdolną do dalszej obsługi nieuszkodzonych połączeń<sup>2</sup>. Założenia techniczne wtedy przyjęte warunkują funkcjonowanie sieci do dnia dzisiejszego. W rezultacie już w drugiej połowie lat 60. armia amerykańska uruchomiła pierwsze połączenie sieciowe noszące nazwę ARPANET. Po pewnym czasie z jej możliwości zaczęli korzystać również użytkownicy cywilni.

29 września 1969 r. przeprowadzono pierwszą próbę zdalnego połączenia pomiędzy komputerami w Los Angeles i Stanford. Trwało ono tylko przez „dwie litery”: „l” oraz „o” (początek słowa login), gdy przy przesyłaniu litery „g” jeden z komputerów się zawiesił<sup>3</sup>.

W październiku 1972 r., w ramach odbywającej się w Waszyngtonie międzynarodowej konferencji na temat łączności komputerowej, miała miejsce pierwsza publiczna prezentacja działania ARPANET. Okazała się ogromnym sukcesem: obecni na konferencji naukowcy zainteresowali się siecią i możliwością współpracy przy jej rozwijaniu. W ARPANET były już 23 serwery oraz 15 węzłów, na które składały się instytucje akademickie i rządowe, a węzeł na Hawajach został podłączony przez łącze satelitarne. Nazwa agencji ARPA została zmieniona na DARPA. Jeszcze w trakcie konferencji zdecydowano o utworzeniu Międzynarodowej Grupy Roboczej do spraw Sieci (ang. *International Network Working Group*). Tym samym do

---

<sup>1</sup> M. Kuchciak, *Geneza i rozwój Internetu*, <http://www.ccs.pl/~mkc/internet/genrozv.html>.

<sup>2</sup> P. Buckley, C. Duncan, *The Rough Guide to the Internet*, Rough Guides, London 2006, s. 370.

<sup>3</sup> <http://komunikacja.bochnia.com.pl/artykul.php?grupa=2&tekst=5>

prac nad siecią włączono także naukowców spoza USA, a w roku następnym do ARPANET przyłączono, specjalnymi łączami satelitarnymi, dwa pierwsze węzły zagraniczne: jeden w Wielkiej Brytanii, a drugi w Norwegii. ARPANET stał się siecią międzynarodową. W tym samym roku ARPA zdecydowała się odtajnić protokół TCP/IP i zezwoliła na przyłączanie do ARPANET lokalnych sieci akademickich. Pierwszą była sieć na kampusie UCLA<sup>4</sup>. W latach 70. i 80. pojawiło się kilka innych sieci, takich jak NSF-NET (Sieć Krajowej Fundacji Naukowej), łączących Internet z agencjami badawczymi i uniwersytetami.

W następnych latach eksperymentalna sieć rozrastała się na kolejne uczelnie, a rozrost ten był hojnie wspierany finansowo przez ARPA. W ramach tej sieci utworzono NWG liczącą ok. 100 osób, która zaczęła, korzystając już z sieci, wymieniać się informacjami i wynikami swoich eksperymentów za pomocą dokumentów zwanych RFC. Można powiedzieć, że była to zapowiedź późniejszej IETF. Badania te (i rozwój sieci) były częściowo tajne, gdyż równoległe z pracami naukowców w cywilu pracowano nad zaimplementowaniem wyników tych prac do celów wojskowych.

W latach 1972–1979 kolejne uczelnie USA przyłączały się do projektu ARPANET, a jednocześnie ARPA śledziła wszystkie nowinki techniczne wymyślane na uczelniach i część z nich przekazywała na rzecz tajnych projektów wojskowych. Wielu akademickich użytkowników ARPANET zaczęło nazywać tę sieć Internetem ze względu na to, że łączyła wiele różnych sieci lokalnych<sup>5</sup>.

W roku 1973 stworzone zostały połączenia międzynarodowe do Wielkiej Brytanii i Norwegii. Rok później Ray Tomlinson opracował program do przesyłania elektronicznych wiadomości po sieci (e-mail). W roku 1979 powstały grupy dyskusyjne Usenet – drugi z filarów dzisiejszego Internetu<sup>6</sup>.

W 1980 r., po kilku efektownych włamaniach crackerów do serwerów ARPANET, ARPA zdecydowała się oddzielić wojskową część od części akademickiej. Część wojskowa nadal miała nazwę ARPANET, część cywilna zaś została już oficjalnie nazwana Internetem i od tej pory zaczęła się rozwijać samodzielnie. O obecnie istniejącym wojskowym ARPANET (o nazwie MILNET) niewiele oficjalnie wiadomo<sup>7</sup>.

W 1982 r. ARPA wprowadziła jako standard dla swej sieci protokół

<sup>4</sup> <http://abc.internetu.webpark.pl/historia.html#>

<sup>5</sup> <http://pl.wikipedia.org/wiki/Arpanet>

<sup>6</sup> B. Jazdzewska, <http://www.oeizk.edu.pl/informa/jazdzewska/#historia>.

<sup>7</sup> <http://pl.wikipedia.org/wiki/Arpanet>

TCP/IP. W tym samym roku powstała w Europie sieć EUNET, pozwalająca korzystać z usług poczty elektronicznej i Usenet. W 1983 r. stworzona została brama (ang. *gateway*) pomiędzy ARPANET a CSNET; fakt ten uważa się za początek istnienia Internetu, jaki dzisiaj znamy<sup>8</sup>.

Poza Internetem powstały wówczas jeszcze inne sieci. Do najbardziej znanych bez wątpienia zaliczymy: BITNET, CompuServe, America Online. Europa też zapisała własną ważną kartę w rozwoju światowych sieci komputerowych, powołując do życia, na początku lat 80., sieć EARN. Powstała ona w 1984 r. z inicjatywy francuskich ośrodków akademickich i firmy IBM. Polska odnoga sieci (PLEARN) przyłączona została do EARN 17 lipca 1990 r.<sup>9</sup>

Według danych szacunkowych w 1988 r. do Internetu było podłączonych od 60 000 do 100 000 komputerów.

W 1990 r. ARPANET skończył swoją działalność. Rok później pojawiły się systemy WAIS i Gopher, rozszerzając liczbę usług internetowych. W 1992 r. rozpoczęła działanie World Wide Web stworzona przez Tima Bernersa-Lee. Liczba dołączonych komputerów przekroczyła milion. Podłączone zostały kolejne kraje, w tym również Polska – w 1991 r. W tym samym roku NSFNET zniósł zakaz używania Internetu do celów komercyjnych.

W 1993 r. pojawiła się przeglądarka Mosaic, służąca do odczytywania stron World Wide Web; łatwość obsługi tego programu i jego następców przyspieszyła rozwój World Wide Web, zarówno od strony liczby użytkowników, jak i gromadzonych w tej formie informacji<sup>10</sup>.

W sieci oprócz tekstu przesyłany jest obraz, dźwięk, filmy, muzyka, internetowe radio „na żywo”, rozmowy telefoniczne (co powoduje nawet żądania korporacji telekomunikacyjnych USA, aby Kongres zahamował rozwój tej technologii), można przeczytać gazetę, zamówić pizzę, przeprowadzić videokonferencję. W 1994 r. ruch w sieci NSFNET przekroczył 10 trylionów bajtów/miesiąc.

W 1995 r. NSFNET przekształcił się w sieć badawczą; cały ruch w sieci szkieletowej był przekazywany pomiędzy regionalnymi dostawcami sieci. W tym samym roku do sieci dołączyły amerykańskie sieci typu dial-up. W 1996 r. do sieci dołączyły kolejne instytucje, rozwijały się WWW: system przeszukiwarek sieci (Lycos, Yahoo), opracowana przez Sun idea języka niezależnego od platformy sprzętowej Java, pojawił się język modelowania przestrzennego VRML. Trwał wyścig pomiędzy najpopularniejszymi

---

<sup>8</sup> <http://www.oeiizk.edu.pl/informa/jazdzewska/#historia>.

<sup>9</sup> [http://ws-webstyle.com/cms.php/en/netopedia/sieci\\_komputerowe/earn\\_european\\_academic\\_and\\_research\\_network](http://ws-webstyle.com/cms.php/en/netopedia/sieci_komputerowe/earn_european_academic_and_research_network)

<sup>10</sup> B. Jażdżewska, *ibidem*.

graficznymi przeglądarkami WWW: Microsoft Internet Explorer i Netscape Navigator<sup>11</sup>. Kolejne lata przyniosły wzrost liczby alternatywnych przeglądarek i powolny upadek Netscape'a.

W 1997 r. było już 19,5 miliona serwerów, milion stron WWW oraz ponad 71 tysięcy grup dyskusyjnych; szacuje się, że rok później liczba stron internetowych wynosiła około 300 milionów. Powstała technologia portali internetowych.

W 1999 r. First Internet Bank of Indiana ([www.firstib.com](http://www.firstib.com)) oferował całodobową pełną obsługę przez Internet – był to pierwszy bank dostępny tylko przez Internet. Bank ten działa do dnia dzisiejszego.

W 2000 r. powstała technologia WAP, która umożliwia korzystanie z Internetu za pomocą telefonów komórkowych. Główną zaletą WAP jest to, że abonent nie potrzebuje w trakcie dostępu do sieci innego sprzętu niż telefon komórkowy lub PDA.

14 marca 2000 r. w firmie Nullsoft należącej do AOL (America On-Line) powstaje Gnutella w pełni zdecentralizowany protokół sieci P2P (ang. peer-to-peer) działający bez centralnego serwera, w związku z czym jest niemożliwy do zablokowania na drodze prawnej<sup>12</sup>. W tym samym okresie, w sprawie Napster było prowadzone śledztwo dotyczące faktu, że sieć udostępnia nielegalne materiały. Gdy okazało się, że Gnutella potrafi robić to samo co Napster, AOL zmusiło Nullsoft do usunięcia linków do Gnutelli z ich strony WWW<sup>13</sup>. Podczas tych kilkunastu godzin, gdy program był obecny na stronie Nullsoftu, zdążyła go pobrać ogromna liczba ludzi, którzy następnie udostępnili go innym chętnym.

16 listopada 2000 r. ICANN (ang. The Internet Corporation for Assigned Names and Numbers – Internetowa Korporacja ds. Nadawania Nazw i Numerów) zatwierdza do wprowadzenia w Internecie siedem nowych domen najwyższego poziomu: .aero, .biz, .coop, .info, .museum, .name i .pro.

15 stycznia 2001 r. powstała Światowa Wikipedia utworzona jako projekt pomocniczy i pisana przez ekspertów nieistniejącej już Nupedii – darmowej encyklopedii internetowej, w której artykuły mogły być pisane przez każdego, ale musiały być sprawdzane i recenzowane przez ekspertów. Nupedia została założona 9 marca 2000 r. przez firmę Bomis.

<sup>11</sup> <http://www.wsp.krakow.pl/kbin/bss/hinter/strona4.html>

<sup>12</sup> W odróżnieniu od Napster, gdzie cała sieć zależała od centralnego serwera, Gnutelli nie da się wyłączyć poprzez wyłączenie któregoś z pojedynczych węzłów. Dopóki będzie przynajmniej 2 użytkowników, sieć Gnutella istnieje nadal.

<sup>13</sup> <http://p2p.info.pl/mod-subjects-viewpage-pageid-56.phtml>