



Генеральная Ассамблея

Distr.: General
5 May 2015
Russian
Original: English/French

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Сорок восьмая сессия
Вена, 29 июня – 16 июля 2015 года

Возможная будущая работа в области электронной торговли: правовые вопросы, связанные с управлением идентификационными данными и удостоверительными услугами

Предложение Австрии, Бельгии, Италии, Польши и Франции

Записка Секретариата

В Секретариат поступило предложение Австрии, Бельгии, Италии, Польши и Франции (на английском и французском языках). В приложении к настоящей записке воспроизводится текст в том виде, в каком он был получен Секретариатом.

Секретариат получил предложение идентичного содержания (на английском языке) от Секции предпринимательского права Американской ассоциации адвокатов (ААА) с пометкой, что оно было "подготовлено Целевой группой по правовым аспектам управления идентификационными данными Секции предпринимательского права ААА и утверждено Секцией 18 апреля 2015 года. Изложенные в документе мнения не были одобрены Палатой депутатов или Советом управляющих ААА и, таким образом, не обязательно отражают позицию ААА".



Приложение

I. Введение

1. В соответствии с мандатом, полученным от Комиссии на ее сорок четвертой сессии в 2011 году, Рабочая группа IV по электронной торговле (далее – Рабочая группа IV) занимается темой электронных передаваемых записей¹. На сорок восьмой сессии Комиссии Рабочая группа представила доклад о работе, которую она проделала на своих пятидесятой и пятьдесят первой сессиях. Работа над типовыми законодательными положениями об электронных передаваемых записях продвигается заметными темпами.
2. На своей сорок четвертой сессии в 2011 году Комиссия также отметила, что поддержку получило предложение включить в мандат Рабочей группы IV в качестве одной из возможных тем рассмотрение правовых вопросов, связанных с управлением идентификационными данными². В этой связи было отмечено, что было бы полезно подробнее изучить ситуацию в данной области, чтобы лучше определить содержание возможного будущего мандата Рабочей группы³. Комиссия также согласилась рассмотреть на одной из будущих сессий вопрос о распространении мандата Рабочей группы IV на другие темы, включая управление идентификационными данными⁴ (в качестве самостоятельных тем, а не только в привязке к электронным передаваемым записям).
3. С момента проведения сорок четвертой сессии Комиссии тема управления идентификационными данными приобрела большую актуальность для электронной торговли и в настоящее время рассматривается как один из фундаментальных моментов при совершении большинства крупных электронных коммерческих сделок. Одновременно с этим заметно возрос и интерес к достоверительным услугам.
4. С учетом этого, настоящее предложение имеет целью предоставить Комиссии необходимую информацию как по теме управления идентификационными данными, так и по теме достоверительных услуг в целях рассмотрения возможности их включения в мандат Рабочей группы IV.

II. Значение для работы и текстов ЮНСИТРАЛ

5. Предлагаемая работа в области управления идентификационными данными и достоверительных услуг органично дополняет и логически продолжает работу Рабочей группы IV, которая 1) была проделана в прошлом (включая Типовой закон об электронной торговле, Типовой закон об электронных подписях и Конвенцию Организации Объединенных Наций об использовании электронных сообщений в международных договорах),

¹ Доклад Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли о работе ее сорок четвертой сессии (27 июня – 8 июля 2011 года), (A/66/17), пункт 238.

² Там же, пункт 236.

³ Там же, пункт 236.

⁴ Там же, пункт 239.

2) проводится в настоящее время (в области электронных передаваемых записей) и 3) намечена на будущее по таким уже обсужденным темам, как механизмы единого окна, облачные вычисления и мобильные платежи.

6. Управление идентификационными данными по сути представляет собой набор приемов, позволяющих управлять процессами идентификации, аутентификации и авторизации физических и юридических лиц, устройств и других субъектов в онлайн-режиме. Оно призвано дать ответ на два простых вопроса, которые каждый участник электронной сделки задает своему контрагенту: "Кто вы?" и "Чем вы это докажете?" Имея возможность достоверно идентифицировать своего контрагента, участники электронной сделки могут решать, стоит ли заключать с ним договор, разрешать ли доступ к конфиденциальным данным и предоставлять ли привилегии или права доступа. Общее представление об управлении идентификационными данными – его сути, механизмах и правовых аспектах – можно получить из документа A/CN.9/WG.IV/WP.120 "Обзор вопросов управления идентификационными данными".

7. Собственно говоря, управление идентификационными данными является одним из фундаментальных требований, лежащих в основе многих документов, разработанных (или разрабатываемых) Рабочей группой IV. Так:

а) идентификация подписавшего лица является одним из требований создания действительной электронной подписи. Статья 7 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронной торговле (1996 год) и статья 9 Конвенции Организации Объединенных Наций об использовании электронных сообщений в международных договорах (2005 год) требуют в качестве условия действительности электронной подписи, чтобы был "использован какой-либо способ для идентификации" подписавшего лица, который является настолько надежным, насколько это соответствует цели, для которой сообщение данных было подготовлено или передано. Статья 2 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронных подписях также требует наличия в качестве компонента электронной подписи данных, "которые могут быть использованы для идентификации подписавшего";

б) проверка идентификационных данных является важнейшим требованием также при использовании электронных передаваемых записей, механизмов единого окна и совершении мобильных платежей. Требование об идентификации лица, подписавшего электронную передаваемую запись, и/или держателя, имеющего право на принудительное исполнение закрепленного ею обязательства, предусмотрено несколькими статьями готовящегося проекта положений об электронных передаваемых записях⁵. В рамках будущей работы по теме механизмов единого окна будет также необходимо предусмотреть требование об идентификации лица, подписавшего таможенные документы, а также физического или юридического лица, предъявляющего такие документы либо имеющего право на их принудительное исполнение⁶. В рамках будущей работы по теме мобильных платежей будет также необходимо установить

⁵ См. A/CN.9/WG.IV/WP.132 и Add.1, проект положений об электронных передаваемых записях, статьи 9, 10, 17, 27 и 28.

⁶ См. A/CN.9/728/Add.1, пункты 42 и 45.

требование об идентификации лица, намеревающегося совершить денежный перевод (для целей авторизации)⁷.

8. Следует также заметить, что многие из требований в отношении электронных коммерческих сделок, предусмотренных предыдущими документами ЮНСИТРАЛ, будет легче выполнить, если стороны решат воспользоваться удостоверительными услугами, предоставляемыми третьими сторонами. "Удостоверительные услуги" могут включать такие виды услуг, как создание электронной подписи, проставление электронной печати для подтверждения источника и целостности документа, проставление электронной отметки времени для подтверждения существования определенных данных на определенный момент, а также обеспечение безопасной передачи документов между сторонами.

III. Значение управления идентификационными данными и удостоверительных услуг для электронной торговли

9. По мере усложнения характера и повышения степени конфиденциальности коммерческих сделок наличие надежных средств управления идентификационными данными превратилось в одно из главных требований электронной коммерческой деятельности. Как отмечается в информационно-рекомендательном документе ОЭСР по теме управления идентификационными данными, "управление использованием цифровых идентификационных данных имеет основополагающее значение для дальнейшего развития экономики на базе Интернета"⁸.

10. Вследствие этого многие организации как в публичном, так и в частном секторе в настоящее время разрабатывают (или намереваются разработать) бизнес-модели, в рамках которых будет предусмотрена или реализована возможность управления идентификационными данными. То же самое относится и к удостоверительным услугам, некоторые из которых также связаны с управлением идентификационными данными.

11. Довольно часто в рамках электронных сделок, совершаемых через веб-сайты, возникает необходимость идентифицировать владельца веб-сайта, чтобы убедиться в том, что веб-сайт действительно принадлежит организации, в эксплуатации которой он якобы находится, и что эта организация действительно контролирует его работу. Аналогичным образом, сторонам сделки нередко бывает нужно достаточно точно идентифицироваться друг перед другом перед началом переговоров. Использование электронной подписи для закрепления окончательного соглашения может также потребовать отдельной идентификации подписывающего лица и проставления отметки времени на документе для фиксации момента его подписания. Наконец, в некоторых случаях бывает необходимо, чтобы пересылка документов осуществлялась по защищенным каналам для обеспечения возможности

⁷ См. A/CN.9/728, пункт 52.

⁸ OECD (2011) "Digital Identity Management for Natural Persons: Enabling Innovation and Trust in the Internet Economy – Guidance for Government Policy Makers," OECD Digital Economy Papers, No. 196, OECD Publishing, at p. 3.

фиксации времени отправки и получения. Услуги по аутентификации и подтверждению подлинности информации вносят существенный вклад в создание условий для развития безбумажной торговли и позволяют коммерческим предприятиям и публичным органам экономить значительные ресурсы.

12. Несмотря на все преимущества управления идентификационными данными и удостоверительных услуг, участники рынка нередко проявляют скепсис и осторожность, когда дело доходит до их использования на практике. Такое настороженное отношение можно отчасти объяснить дополнительными издержками и коммерческими и техническими сложностями, однако разработка, внедрение и использование таких систем заметно затрудняются также из-за правовых проблем и неопределенности. Поскольку управление идентификационными данными и удостоверительные услуги – относительно новые понятия, они вызывают ряд правовых проблем в силу того, что i) многие предприятия и государства просто не понимают связанные с ними юридические сложности; и ii) во многих случаях действующее законодательство не рассчитано на сделки, связанные с идентификацией, и на практике создает препятствия для полномасштабного внедрения механизмов управления идентификационными данными и предоставления удостоверительных услуг. В довершение к этому законы, недавно принятые в некоторых государствах, нередко вступают в противоречие с аналогичными законами, действующими в других правовых системах, что создает опасность оперативной несовместимости в трансграничном контексте.

IV. В чем польза от предлагаемой работы

13. Учитывая растущую актуальность идентификации контрагента при заключении электронных коммерческих сделок всех видов, а также расширение практики использования удостоверительных услуг при совершении отдельных видов электронных сделок, считаем целесообразным начать работу над соответствующими правовыми вопросами в рамках ЮНСИТРАЛ. Кроме того, анализ соответствующих правовых вопросов будет способствовать разработке применимых единообразных международно-правовых норм и будет полезен всем заинтересованным участникам при выборе наиболее подходящей модели для своей деятельности.

14. В настоящее время в сфере управления идентификационными данными и/или оказания удостоверительных услуг осуществляется несколько инициатив национального и регионального уровня. Хотя в рамках таких инициатив иногда применяются несогласованные подходы, они помогают выявить наиболее важные вопросы и могут быть взяты за основу при обсуждении разработки соответствующей правовой базы на международном уровне, которую впоследствии смогут перенять действующие правовые системы. В числе таких инициатив можно упомянуть следующие:

а) недавно принятое или внесенное на рассмотрение национальное и региональное законодательство по вопросам управления идентификационными данными и/или оказания удостоверительных услуг: Европейские правила об электронной идентификации и удостоверительных услугах от 23 июля

2014 года⁹, Закон Бельгии об электронном удостоверении личности и проект закона об удостоверительных услугах¹⁰, законодательство Франции об электронных подписях¹¹ и электронных заказных письмах¹², правила Италии о сертификатах электронной почты¹³, Закон штата Вирджиния (США) об управлении идентификационными данными, вступивший в силу 1 июля 2015 года¹⁴,

б) национальные и международные инициативы публичного сектора: Национальная стратегия США по достоверной идентификации в киберпространстве¹⁵ и созданная в ее рамках Координационная группа по созданию идентификационной экосистемы¹⁶, два исследования ОЭСР по теме управления цифровыми идентификационными данными¹⁷, различные проекты в рамках программы Европейского союза STORK¹⁸, а также работа различных групп под эгидой МСЭ, Канадского совета по цифровым удостоверениям личности и аутентификации¹⁹ и Управления цифровых услуг правительства Соединенного Королевства²⁰, и

с) национальные и международные инициативы частного сектора: Целевая группа по правовым аспектам управления идентификационными данными Секции предпринимательского права AAA²¹, инициатива "Кантара"²², Альянс за быструю идентификацию онлайн (FIDO)²³, Альянс за надежную идентификацию²⁴, Открытая система обмена идентификационными данными²⁵, Трансглобальная программа сотрудничества в области безопасности²⁶ и Форум по вопросам управления идентификационными данными "Открытая группа"²⁷.

15. Предлагаемая работа поможет согласовать правовые аспекты работы многочисленных национальных и международных групп, которые в настоящее время занимаются изучением данных тем независимо друг от друга, и будет

⁹ <http://ec.europa.eu/digital-agenda/en/trust-services-and-eid>

¹⁰ <http://www.lachambre.be/FLWB/PDF/53/2745/53K2745006.pdf>

¹¹ <http://www.legifrance.gouv.fr/affichTexte.do?cidTexte=JORFTEXT000000399095&dateTexte=&categorieLien=id>

¹² <http://legifrance.gouv.fr/affichTexte.do?cidTexte=JORFTEXT000023513151>

¹³ <http://qualitapa.gov.it/relazioni-con-i-cittadini/open-government/strumenti-della-pa-digitale/la-posta-elettronica-certificata/>

¹⁴ <https://leg1.state.va.us/cgi-bin/legp504.exe?151+ful+CHAP0483>

¹⁵ <http://www.nist.gov/nstic/>

¹⁶ <http://www.idecosystem.org/>

¹⁷ OECD (2011) "Digital Identity Management for Natural Persons: Enabling Innovation and Trust in the Internet Economy – Guidance for Government Policy Makers," OECD Digital Economy Papers, No. 196, OECD Publishing, at p. 3; and OECD (2011), "National Strategies and Policies for Digital Identity Management in OECD Countries", OECD Digital Economy Papers, No. 177, OECD Publishing.

¹⁸ <https://www.eid-stork.eu>

¹⁹ www.diac.ca

²⁰ <http://digital.cabinetoffice.gov.uk/category/id-assurance/>

²¹ <http://apps.americanbar.org/dch/committee.cfm?com=CL320041>

²² <http://kantarainitiative.org/>

²³ <https://fidoalliance.org>

²⁴ <https://www.secureidentityalliance.org/>

²⁵ <http://openidentityexchange.org/>

²⁶ www.tscp.org

²⁷ <http://www.opengroup.org/>

способствовать ознакомлению государств и коммерческих предприятий с соответствующими юридическими вопросами с целью дальнейшего укрепления доверия к электронной торговле и электронным сделкам.

16. Кроме того, предлагаемая работа могла бы служить дополнением к уже подготовленным документам ЮНСИТРАЛ и помочь найти способы их практического осуществления. В частности, она могла бы способствовать разработке нормативно-правовой базы, в которой различные "абстрактные" и недостаточно конкретизированные требования других документов ЮНСИТРАЛ получают четкое практическое выражение. В результате такой работы у компаний появится четкая нормативно-правовая база, которая позволит им лучше управлять рисками, связанными с международной электронной торговлей, и обеспечить юридическую определенность совершаемых ими электронных сделок ясным и эффективным способом.

V. Цели и темы работы

17. Цель предлагаемой работы будет в первую очередь заключаться в создании основной нормативно-правовой базы, регулирующей сделки, связанные с управлением идентификационными данными, включая разработку соответствующих положений, направленных на содействие оперативной совместимости в трансграничном и международном контексте. После этого аналогичную нормативно-правовую базу будет необходимо создать для каждого вида применительных удостоверительных услуг.

18. В любом случае разработка нормативно-правовой базы должна быть основана на двух базовых принципах: во-первых, использование таких систем или услуг должно носить добровольный характер и полностью отвечать принципу автономии сторон сделки; во-вторых, такая нормативно-правовая база должна быть нейтральной с точки зрения используемых технологий и бизнес-моделей. Законодательство ни в коем случае не должно ограничивать инновации и возможности для бизнеса в результате установления норм, отдающих предпочтение одним техническим или бизнес-решениям в ущерб другим.

19. В процессе разработки нормативно-правовой базы в области управления идентификационными данными и удостоверительных услуг можно было бы рассмотреть, в частности, следующие темы:

а) правовые барьеры. Как и в рамках предыдущих проектов Рабочей группы IV в сфере электронной торговли, один из ключевых аспектов предлагаемой работы мог бы заключаться в выявлении и устранении ненадлежащих правовых барьеров. Такие барьеры могут быть связаны с самыми разными моментами, включая идентификацию, подпись, целостность данных, фиксацию даты и времени, подтверждение факта отправки и получения документа, надежность и т.п. Кроме того, несогласованность этих вопросов на международном уровне уже сама по себе может создавать существенные препятствия для использования электронных идентификационных данных и удостоверительных услуг;

b) надежность. Надежность сделок с любым использованием идентификационных данных и удостоверительных услуг нередко вызывает наибольшее беспокойство у сторон. Определение или оценка надежности таких сделок в некоторых случаях имеет большое значение, а в других – вообще невозможна. Хотя не все факторы, влияющие на надежность сделки, имеют правовую природу, для снятия опасений по поводу надежности могут применяться и правовые методы. Такие методы могут включать, например, установление требования о раскрытии информации с целью предоставления сторонам возможности четко оценить ситуацию; установление различных юридических последствий определенных действий, которые могут способствовать укреплению или подрыву доверия к сделке; согласование ряда требований, действующих в разных правовых системах; а также регламентирование поведения сторон с целью обеспечить доверие к сделке;

c) безопасность данных. Уровень безопасности, обеспечиваемой стороной сделки с использованием идентификационных данных либо поставщиком удостоверительных услуг, может повлиять на конечный результат сделки с юридической точки зрения. В настоящее время на международном уровне нет никаких стандартов или правил, которые бы возлагали на системы управления идентификационными данными и поставщиков удостоверительных услуг юридические обязанности по обеспечению безопасности. Отсутствие объективных критериев для оценки качества и надежности полученной услуги может представлять серьезную проблему для участников. В качестве альтернативного варианта можно рассмотреть и более гибкую модель, допускающую установление разных требований в отношении поставщиков идентификационных и удостоверительных услуг. Вопрос о том, нужно ли устанавливать надлежащие требования об обеспечении безопасности данных поставщиками идентификационных и удостоверительных услуг и в чем такие требования должны заключаться, мог бы стать одной из основных тем будущей работы;

d) распределение ответственности. Какую ответственность должны нести системы управления идентификационными данными и поставщики удостоверительных услуг? При возникновении вопроса об ответственности в трансграничном контексте стороны могут столкнуться с тем, что по данному вопросу отсутствуют четкие правовые нормы или нет однозначной судебной практики. Поэтому представляется целесообразным рассмотреть вопрос о том, можно ли и нужно ли разработать четкие нормы об ответственности, и если да, то как они должны быть сформулированы;

e) правовые последствия. Правовые последствия электронной идентификации и аутентификации, а также использования различных удостоверительных услуг нередко четко не определены. За исключением электронных подписей, ни электронная идентификация, ни любая другая удостоверительная услуга не имеет международно-правового определения, а признание их юридических последствий в трансграничном контексте не гарантируется международным правом. В связи с этим возникает ряд вопросов: признаются ли такие услуги в другом государстве? Применяется ли по отношению к ним принцип недискриминации в пользу бумажных эквивалентов? Имеют ли они другие правовые последствия? Будет ли контракт признан действительным в другом государстве? какие средства правовой

защиты могут быть применены в случае неисполнения обязательств одной из сторон? В рамках предлагаемой будущей работы можно было бы рассмотреть возможность определения конкретных правовых последствий электронной идентификации и удостоверительных услуг, с тем чтобы позволить сторонам более эффективно управлять рисками.

20. Вышесказанное говорит о важности управления идентификационными данными и удостоверительных услуг для развития права международной торговли, а также о необходимости предоставить участникам рынка средства для обеспечения юридической определенности их электронных сделок.

VI. Работа, которую могла бы проделать ЮНСИТРАЛ

21. В свете вышесказанного предлагаем Комиссии заняться работой в области управления идентификационными данными и удостоверительных услуг и уделить этим темам первостепенное внимание. Учитывая ограниченность времени и ресурсов, предлагаем начать с темы управления идентификационными данными и постепенно добавить к ней работу в области удостоверительных услуг.

22. Ввиду ограниченности бюджетных ресурсов у Секретариата предлагаем создать неофициальную группу экспертов, чтобы помочь Секретариату подготовить законодательные предложения к началу обсуждения данной темы в Рабочей группе. Участие в работе этой дискуссионной группы будет открыто для всех делегаций. В случае необходимости сбора дополнительной информации группа экспертов могла бы помочь Секретариату провести симпозиум по соответствующей теме.