



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
30 January 2017
Russian
Original: English/French

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли
Рабочая группа IV (Электронная торговля)
Пятьдесят пятая сессия
Нью-Йорк, 24-28 апреля 2017 года**

Работа в области электронной торговли – правовые вопросы, связанные с управлением электронными идентификационными данными и удостоверительными услугами

**Предложение Австрии, Бельгии, Италии, Соединенного
Королевства, Франции и Европейского союза**

Записка Секретариата

Правительства Бельгии, Италии, Соединенного Королевства и Франции, делегация Австрии и Европейский союз представили в Секретариат документ для рассмотрения на пятьдесят пятой сессии Рабочей группы. Полученный Секретариатом текст воспроизводится как приложение к настоящей записке.



Приложение

Предложение Австрии, Бельгии, Италии, Соединенного Королевства, Франции и Европейского союза

Дата: 26 января 2017 года

Предложение правительств Бельгии, Италии, Соединенного Королевства Великобритании и Северной Ирландии и Франции, делегации Австрии и Европейского союза: работа в области электронной торговли – правовые вопросы, связанные с управлением электронными идентификационными данными и удостоверительными услугами

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) провела работу в области электронных передаваемых записей¹. На сорок девятой сессии Комиссии Рабочая группа IV проинформировала о своей работе, проделанной в ходе ее пятьдесят второй и пятьдесят третьей сессий. Работа над положениями проекта типового закона об электронных передаваемых записях находится в стадии завершения.

2. На своей сорок четвертой сессии в 2011 году Комиссия также отметила, что определенная поддержка была также выражена работе над правовыми вопросами, связанными с управлением идентификационными данными (УИД) в качестве одной из возможных тем, предусмотренных мандатом Рабочей группы IV². На своей сорок восьмой сессии в 2015 году Комиссия поручила Секретариату провести подготовительную работу по вопросам, связанным с УИД и удостоверительными услугами, облачной обработкой компьютерных данных и торговлей с использованием мобильных устройств, в том числе путем организации коллоквиумов и совещаний групп экспертов для дальнейшего обсуждения этих вопросов на уровне Рабочей группы по завершении текущей работы над электронными передаваемыми записями. Комиссия также просила Секретариат предоставить результаты подготовительной работы Рабочей группе IV, с тем чтобы получить от нее рекомендации относительно точной сферы полномочий, возможной методологии и приоритетов для рассмотрения Комиссией на ее сорок девятой сессии³.

3. Во исполнение этой просьбы на сорок девятой сессии Комиссии Секретариат представил ей записку по правовым вопросам, связанным с УИД и удостоверительными услугами, в которой содержалось резюме обсуждений,

¹ Доклад Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли, сорок четвертая сессия (27 июня-8 июля 2011 года) - [A/66/17](#), пункт 238.

² Там же, пункт 236.

³ Доклад Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли о работе ее сорок восьмой сессии (2015 год), документ [A/70/17](#) Организации Объединенных Наций, пункт 358.

проведенных на коллоквиуме и на других соответствующих совещаниях по данному вопросу⁴.

4. Комиссия на своей сорок девятой сессии в 2016 году подтвердила мандат Рабочей группы IV на завершение подготовки проекта типового закона об электронных передаваемых записях и сопровождающей его пояснительной записки и рассмотрение тем УИД и удостоверительных услуг, а также облачной обработки компьютерных данных по завершении работы над проектом типового закона⁵.

5. В соответствии с этим подтвержденным мандатом в ходе пятьдесят четвертой сессии Рабочей группы IV работа над проектом типового закона об электронных передаваемых записях была завершена и началась работа по вопросам УИД и удостоверительных услуг. После плодотворного обсуждения последней темы⁶ Рабочая группа IV решила, что следующая сессия будет посвящена, в частности, разъяснению целей проекта по УИД и удостоверительным услугам, уточнению сферы его охвата, выявлению применимых общих принципов, составлению перечня понятий, нуждающихся в определении, и разработке первого проекта их определения⁷.

6. В связи с этим цель данного предложения – внести вклад в работу Рабочей группы IV над вышеупомянутыми элементами для содействия дискуссии на пятьдесят пятой сессии этой Группы, сохранив при этом возможность вносить дополнительные предложения, способствующие более активному обсуждению.

II. Контекст, сфера охвата и цели проекта

7. Предлагаемая работа в области УИД и удостоверительных услуг прямо связана с работой Рабочей группы IV, которая 1) была проделана в прошлом (в частности в том что касается Типового закона об электронной торговле, Типового закона об электронных подписях и Конвенции Организации Объединенных Наций об использовании электронных сообщений в международных договорах), 2) проводится в настоящее время (работа в области электронных передаваемых записей) и 3) намечена на будущее по другим уже обсужденным темам, таким как облачная обработка компьютерных данных и торговля с использованием мобильных устройств.

8. Фактически УИД является основополагающим требованием, которое определяет большую часть работы, проводившейся (или проводимой в настоящее время) Рабочей группой IV. Кроме того, выполнение многих требований, предусмотренных в текстах ЮНСИТРАЛ и применимых к электронной торговле, может упроститься благодаря использованию одной или нескольких удостоверительных услуг, предоставляемых поставщиками таких услуг. "Удостоверительные услуги" могут включать создание электронной подписи, проставление электронной печати для подтверждения источника и целостности документа, проставление электронной отметки времени для указания в документе конкретной даты, обеспечение безопасной передачи

⁴ Документ [A/CN.9/891](#).

⁵ Доклад Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли о работе ее сорок девятой сессии (2016 год), документ A/71/17 Организации Объединенных Наций, пункт 353.

⁶ Доклад о работе пятьдесят четвертой сессии Рабочей группы IV по электронной торговле (16 ноября 2016 года), [A/CN.9/897](#), пункты 107-123.

⁷ Там же, пункт 120.

документов между сторонами (услуги по электронной регистрации доставки) или удостоверение подлинности веб-сайта.

9. Надежное УИД и использование надежных, заслуживающих доверия услуг стали важнейшими требованиями в связи с деятельностью в области электронной торговли ввиду возрастающего значения и конфиденциальности сделок, совершаемых в режиме онлайн.

10. Во многих сделках, совершаемых через Интернет, необходима проверка идентификационных данных владельца веб-сайта, для того чтобы быть уверенным, что этот веб-сайт принадлежит юридическому лицу и действительно управляется этим лицом, утверждающим, что именно оно и стоит за этим веб-сайтом. Точно так же часто бывает важно, чтобы стороны идентифицировали себя, когда они начинают совершать сделки в режиме онлайн. Кроме того, подписание окончательного соглашения в электронной форме также может потребовать идентификации различных подписывающих сторон, для того чтобы была уверенность в выражении ими своего согласия с содержанием соглашения, что обеспечит его целостность, и проставления на документе конкретной даты и времени. Наконец, в некоторых случаях бывает необходимо, чтобы пересылка документов другой стороне осуществлялась по защищенным каналам для обеспечения возможности фиксировать время отправления и получения документа.

11. Услуги по аутентификации идентификационных данных и обеспечению доверия вносят существенный вклад в создание условий для развития безбумажной торговли, поскольку повседневные операции публичных органов и коммерческих предприятий могут осуществляться оперативнее, эффективнее и с меньшими затратами. В этой связи многие субъекты – как государственные, так и частные – разрабатывают (или хотели бы разработать) экономические модели, в которых предусматриваются или используются УИД и удостоверительные услуги.

12. Сегодня существует множество национальных и региональных концепций и инициатив в области УИД и/или удостоверительных услуг, которые уже достаточно хорошо проработаны. Хотя иногда в их основе лежат противоречивые подходы, они позволяют выявить соответствующие проблемы и могут служить руководством при обсуждении вопросов, связанных с разработкой надлежащих правовых рамок на международном уровне, которые можно было бы перенести в различные уже существующие правовые системы.

13. Работа в области УИД и удостоверительных услуг направлена на достижение следующих целей:

- содействие развитию права международной торговли и удовлетворение потребности экономических субъектов в инструментах, позволяющих обеспечить юридическую определенность совершаемых ими электронных сделок;
- содействие согласованию новых правовых аспектов проектов, в рамках которых эти вопросы в настоящее время решаются на национальном или международном уровне разрозненно. Задача заключается в создании общей правовой основы, применимой и к УИД, и к удостоверительным услугам, включая соответствующие положения, направленные на развитие международного трансграничного оперативного взаимодействия в правовой и технической областях;

- повышение уровня осведомленности публичных органов и деловых кругов, которые не всегда в курсе актуальных правовых проблем, в целях укрепления доверия к электронной торговле и сделкам;
- подготовка и предоставление практических решений в связи с разработанными ЮНСИТРАЛ и уже существующими документами. Если говорить более конкретно, работа в этой области будет направлена на разработку правовых положений с целью придать "абстрактным" требованиям, сформулированным в вышеупомянутых текстах ЮНСИТРАЛ, более "конкретный и функциональный" характер. Благодаря этому деловые круги смогут использовать четкие правовые нормы для более эффективного уменьшения своих рисков в контексте международной электронной торговли и обеспечения юридической определенности совершаемых ими сделок простым и действенным методом.

14. Ввиду наличия тесной взаимосвязи между двумя этими темами работа должна быть с самого начала сконцентрирована как на УИД, так и на удостоверительных услугах. Поэтому определение сферы охвата данной работы и соответствующих понятий должно распространяться на обе эти тесно взаимосвязанные темы. Такой подход не препятствует последовательному осуществлению работы по этим направлениям на более позднем этапе.

III. Определение общеприменимых принципов и возможных направлений

15. Работу в области УИД и удостоверительных услуг должны определять основополагающие принципы, лежащие в основе текстов ЮНСИТРАЛ. Сюда входят:

- принцип автономии сторон. Использование предоставляемых средств должно быть факультативным, и в полной мере должен соблюдаться принцип автономии сторон. Стороны также должны сохранять свободу выбора при принятии решения относительно применимого уровня обеспечения гарантий/безопасности. Поставщики услуг должны иметь возможность предложить один или несколько видов УИД и удостоверительных услуг, в том числе один или несколько уровней обеспечения гарантий/безопасности. Таким образом, установленные правовые нормы следует рассматривать как "правовой инструментарий", предоставленный в распоряжение участников рынка;
- принцип нейтральности как технологической, так и экономической модели. Создание правовой базы никоим образом не должно препятствовать развитию инноваций и предпринимательских возможностей вследствие установления строгих правил, которые будут стимулировать внедрение одних технических решений или экономических моделей в ущерб другим;
- принцип недискриминации. Юридическая сила и приемлемость в качестве доказательства в процессе судопроизводства электронной идентификации (эИД) или удостоверительной услуги не должны отвергаться только на том основании, что такая услуга предоставляется в электронной форме или что она не отвечает требованиям обеспечения определенного уровня гарантий/безопасности;
- принцип функциональной эквивалентности, направленный на обеспечение сопоставимых юридических функций независимо от того, действуем ли мы в физической или в электронной среде.

16. Вопросы, которые необходимо решить при разработке правовых положений как для УИД, так и для удостоверительных услуг, заключаются в следующем:

а) определение различных уровней обеспечения гарантий/безопасности на основе объективных критериев: обеспечение гарантий/безопасности УИД и удостоверительных услуг часто является одним из важнейших элементов. В некоторых случаях формулирование и количественное определение гарантий/безопасности могут иметь основополагающее значение. Что представляют собой гарантии/безопасность, обеспечиваемые той или иной идентификационной услугой или системой управления или же удостоверительной услугой? Отсутствие объективных показателей для принятия решения относительно фактического качества и гарантий предоставляемых услуг может стать серьезной проблемой для заинтересованных сторон, в частности в рамках их политики уменьшения рисков. Гибкая модель, предусматривающая различные уровни требований к УИД и/или удостоверительным услугам и поставщикам идентификационных и/или удостоверительных услуг, должна учитывать многообразие систем во всем мире;

б) специфические правовые последствия, связанные с уровнем обеспечения гарантий: Необходимо определить правовые последствия электронной идентификации и аутентификации, а также ряда удостоверительных услуг. Цель состоит в определении правовых последствий, вытекающих из электронной идентификации и удостоверительных услуг, по каждому определенному уровню обеспечения гарантий. Благодаря этому заинтересованные стороны могли бы реально уменьшить свои юридические риски, выбрав наиболее подходящий уровень обеспечения гарантий и правовые последствия в соответствии со своими потребностями. Для определения этих различных правовых последствий можно было бы, в частности, принимать во внимание – при необходимости – принцип недискриминации, принцип ассимиляции, принцип взаимного признания, конкретные презумпции и/или механизмы перенесения бремени доказывания на противную сторону. Чем выше уровень обеспечения гарантий, тем более благоприятные правовые последствия будут возникать для пользователя услуг;

с) режимы ответственности в зависимости от уровня обеспечения гарантий: определение режима ответственности субъектов, предоставляющих системы электронной идентификации и удостоверительные услуги, в целях содействия обеспечению необходимой ясности и предсказуемости. Этот режим будет варьироваться в зависимости от предусмотренного уровня обеспечения гарантий.

17. В отношении, в частности, услуг УИД должны соблюдаться следующие правила:

- применяя принцип автономии сторон, поставщики услуг в режиме онлайн могут решать, следует ли требовать электронной идентификации и аутентификации для предоставления доступа к их услугам и какой уровень обеспечения гарантий необходим;
- трансграничное взаимное признание средств электронной идентификации, которые имеют уровень обеспечения гарантий, равный или более высокий по сравнению с тем уровнем, который необходим для получения доступа в режиме онлайн. Этот принцип будет основываться на определении различных уровней обеспечения гарантий, предусматриваемых различными средствами электронной идентификации. Каждый уровень будет характеризоваться согласованными объективными критериями;

- для выяснения, какие системы для УИД должны учитываться в нашей работе, необходимо в первую очередь определить цель использования средств электронной идентификации, т.е. должно ли это использоваться – полностью или частично – для целей коммерческих сделок или нет, а затем понять, кто выдал средства электронной идентификации (государственный или частный сектор или же и тот, и другой). Поскольку использование средств ЭИД может осуществляться в коммерческих целях, в нашей работе должны учитываться все средства ЭИД - даже те, которые полностью или частично выданы государственным сектором;
 - наша работа должна быть в первую очередь сосредоточена на выявлении физических и юридических лиц, и на начальном этапе не следует затрагивать вопрос определения материальных (например, серверов, смартфонов, терминалов ...) или цифровых объектов (программное обеспечение ...). Поскольку нам необходимо установить правовые нормы, первоочередное внимание следует уделить установлению субъекта права (будь то физическое или юридическое лицо), который имеет **права и обязанности и несет ответственность** (например, **владелец веб-сайта, авторского права или сервера**). Материальные или цифровые объекты всегда будут связаны с физическим или юридическим лицом. Идентификация объектов по сути является техническим вопросом и вопросом безопасности, а не юридическим вопросом;
 - средства ЭИД более высокого уровня должны быть по крайней мере привязаны к идентификационным данным лица, выданным **авторитетным источником**/находящимся в ведении этого источника;
 - при более высоких уровнях обеспечения гарантий для субъектов, предоставляющих средства ЭИД, должно быть установлено обязательство уведомлять о любых нарушениях безопасности в их системах и при необходимости приостанавливать их работу. Поставщик должен производить уведомление в соответствии с положениями, закрепленными в национальном законодательстве, и, с учетом трансграничного контекста, должен делать эту информацию общедоступной;
 - может быть установлена презумпция, на основании которой должны соблюдаться объективные критерии, определяющие уровни обеспечения гарантий, а также юридические требования, если поставщик отвечает техническим стандартам, определяемым международным органом.
18. Для УИД может быть установлено три уровня обеспечения гарантий:
- a) низкий; b) основной; и c) высокий.
 - Уровни обеспечения гарантий будут основываться на соответствующих технических требованиях, стандартах и процедурах.
 - Можно было бы предусмотреть механизм сотрудничества и рамки оперативного взаимодействия в целях определения критериев, лежащих в основе уровней обеспечения гарантий, а также в целях обмена информацией, относящейся к средствам ЭИД и их уровням обеспечения гарантий.
 - Для тех средств ЭИД, которые имеют эквивалентный (или более высокий) уровень обеспечения гарантий (относительно основного уровня), можно было бы предусмотреть принцип взаимного трансграничного признания.
19. В отношении удостоверительных услуг должны соблюдаться следующие правила:

- в целях определения и согласования уровней безопасности, обеспечиваемых с помощью удостоверительных услуг, должно быть установлено по крайней мере два уровня:
 1. неквалифицированные удостоверительные услуги;
 2. квалифицированные удостоверительные услуги;
- правовые последствия различаются в зависимости от уровня безопасности, обеспечиваемого с помощью удостоверительной услуги:
 1. если удостоверительная услуга НЕ ЯВЛЯЕТСЯ квалифицированной: правовые последствия ограничиваются положением о недискриминации;
 2. если удостоверительная услуга является КВАЛИФИЦИРОВАННОЙ: правовые последствия будут включать ассимиляцию, презумпцию, перенесение бремени доказывания на противную сторону;
- будет установлен принцип взаимного трансграничного признания для удостоверительных услуг, имеющих одинаковый уровень безопасности;
- для всех поставщиков (будь то квалифицированные или нет) будет установлено общее требование в отношении безопасности, соизмеримое со степенью риска;
- для обеспечения высокого уровня надежности/безопасности будут предусмотрены особые требования к квалифицированным поставщикам удостоверительных услуг и к самим квалифицированным удостоверительным услугам, которые они предоставляют;
- режим ответственности будет зависеть от того, является ли поставщик удостоверительных услуг квалифицированным или нет;
- для всех поставщиков удостоверительных услуг (по крайней мере для квалифицированных) может быть установлено требование уведомлять о любых нарушениях безопасности в их системах и при необходимости приостанавливать их работу. Поставщик должен производить уведомление в соответствии с положениями, закрепленными в национальном законодательстве, и, с учетом трансграничного контекста, должен делать эту информацию общедоступной;
- может быть установлена презумпция, на основании которой должны соблюдаться объективные критерии, определяющие уровни обеспечения безопасности, а также юридические требования, если поставщик отвечает техническим стандартам, определяемым международным органом.

IV. Установление понятий и предлагаемые проекты определений

20. В свете предстоящего обсуждения УИД и удостоверительных услуг предлагается следующий (неисчерпывающий) перечень понятий и определений:

- **электронная идентификация:** означает процесс использования личных идентификационных данных в электронном виде, позволяющих получить однозначное представление о физическом или юридическом лице или же о физическом лице, представляющем юридическое лицо;

- **средства электронной идентификации**: означают материальный и/или нематериальный блок, который содержит личные идентификационные данные и используется для аутентификации при предоставлении услуги в режиме онлайн;
- **личные идентификационные данные** означают набор данных, позволяющих идентифицировать физическое или юридическое лицо или же физическое лицо, представляющее учреждаемое юридическое лицо;
- **система электронной идентификации** означает систему электронной идентификации, в которой средства электронной идентификации выдаются физическим или юридическим лицам или же физическим лицам, представляющим юридические лица;
- **аутентификация** означает электронный процесс, который позволяет производить электронную идентификацию физического или юридического лица или же подтверждение происхождения и целостности данных в электронной форме;
- **авторитетный источник** означает любой источник независимо от его формы, который может быть задействован для предоставления точных данных, информации и/или доказательств, которые могут быть использованы для удостоверения личных данных;
- **удостоверительная услуга** означает электронную услугу (обычно предоставляемую за вознаграждение), которая включает:
 1. создание, проверку и подтверждение подлинности электронных подписей, электронных печатей или проставления электронной отметки времени, электронную регистрацию доставки и выдачу сертификатов, связанных с этими услугами; или
 2. создание, проверку и подтверждение подлинности сертификатов, удостоверяющих подлинность веб-сайта; или
 3. сохранение электронных подписей, печатей или сертификатов, связанных с этими услугами;
- **квалифицированная удостоверительная услуга** означает удостоверительную услугу, которая отвечает действующим требованиям, закрепленным в данном тексте [конвенция, типовой закон];
- **электронная подпись** означает данные в электронной форме, которые прилагаются к другим данным в электронной форме или логически связаны с ними и используются подписывающей стороной для подписания;
- **подписавший** означает физическое лицо, которое создает электронную подпись;
- **электронная печать** означает данные в электронной форме, которые прилагаются к другим данным в электронной форме или логически связаны с ними в целях подтверждения происхождения и целостности последних;
- **проставление электронной отметки времени** означает данные в электронной форме, которые привязывают другие данные в электронной форме к определенному времени, подтверждая тем самым, что последние данные существовали в то время;
- **услуга по электронной регистрации доставки** означает услугу, которая позволяет передавать данные между третьими сторонами с помощью

электронных средств и служит доказательством в отношении обработки передаваемых данных, в том числе доказательством отправления и получения данных, и которая защищает передаваемые данные от риска потери, хищения, повреждения или какого-либо несанкционированного изменения;

- **сертификат, удостоверяющий подлинность веб-сайта**, означает свидетельство, которое позволяет удостоверить подлинность веб-сайта и привязывает веб-сайт к физическому или юридическому лицу, которому выдан сертификат;
- **электронный документ** означает любой контент, который хранится в электронной форме, в частности текст или звуковой сигнал, видео- или аудиовизуальные записи;
- **подтверждение подлинности** означает процесс проверки и подтверждения того, что электронная подпись или печать являются действительными;
- **использующая сторона** означает физическое или юридическое лицо, которое использует электронную идентификацию или удостоверятельную услугу.

V. Связь с практикой

Для того чтобы лучше понять масштабы данной работы, концепции и связь с практикой, на сессии (сессиях) Рабочей группы IV могут быть представлены конкретные проекты, разработанные в разных странах или регионах. Можно было бы организовать презентацию CEF eID DSI и узла eIDAS, для того чтобы проиллюстрировать, как это работает и реализуется государствами – членами ЕС.
