



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
31 January 2018
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли
Рабочая группа IV (Электронная торговля)
Пятьдесят шестая сессия
Нью-Йорк, 16–20 апреля 2018 года**

Правовые вопросы, связанные с управлением идентификационными данными и удостоверительными услугами

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Стр.</i>
I. Введение	2
II. Актуальные вопросы будущей работы, связанной с правовыми аспектами управления идентификационными данными и удостоверительных услуг	3



I. Введение

1. На своей сорок восьмой сессии в 2015 году Комиссия просила Секретариат провести подготовительную работу по правовым вопросам, связанным с управлением идентификационными данными и удостоверительными услугами, в том числе путем организации коллоквиумов и совещаний групп экспертов для дальнейшего обсуждения этих вопросов на уровне Рабочей группы по завершению работы над электронными передаваемыми записями, на основе предложения, представленного на рассмотрение Комиссии ([A/CN.9/854](#))¹.
2. На этой же сессии Комиссия просила также 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 сессии².
3. Комиссии на ее сорок девятой сессии в 2016 году была представлена записка Секретариата о правовых вопросах, связанных с управлением идентификационными данными и удостоверительными услугами ([A/CN.9/891](#)), содержащая краткий отчет о дискуссиях, состоявшихся на коллоквиуме ЮНСИТРАЛ по правовым вопросам, связанным с управлением идентификационными данными и удостоверительными услугами, который был проведен в Вене 21–22 апреля 2016 года, а также другие дополнительные материалы.
4. На этой сессии Комиссия согласилась с тем, что темы управления идентификационными данными и удостоверительных услуг, а также тему облачной обработки компьютерных данных следует сохранить в программе работы Рабочей группы, но что определять более приоритетную из этих двух тем пока преждевременно. Комиссия подтвердила свое решение о том, что Рабочая группа может приступить к рассмотрению этих тем после завершения работы над типовым законом об электронных передаваемых записях. В этой связи Секретариату, в пределах имеющихся у него ресурсов, и Рабочей группе было предложено продолжать сбор информации и проведение подготовительной работы по обеим темам, включая оценку их перспективности, в параллельном и гибком режиме и сообщить свои выводы Комиссии, с тем чтобы она могла на одной из будущих сессий принять информированное решение, в том числе об очередности каждой из тем³.
5. На своей пятьдесят четвертой сессии (Вена, 31 октября — 4 ноября 2016 года) Рабочая группа провела предварительный обмен мнениями относительно возможной будущей работы, связанной с правовыми аспектами управления идентификационными данными и удостоверительных услуг.
6. На этой сессии Рабочая группа согласилась с тем, что такую будущую работу следует ограничить вопросами использования систем управления идентификационными данными для коммерческих целей и что в ходе этой работы не следует рассматривать вопрос о том, является ли поставщик услуг по управлению идентификационными данными частным или публичным. Рабочая группа согласилась также с тем, что, хотя работа по управлению идентификационными данными может быть проведена до работы по удостоверительным услугам, следует одновременно установить те термины, которые имеют отношение как к управлению идентификационными данными, так и к удостоверительным услугам, и проводить работу над их определениями, так как имеется тесная взаимосвязь между двумя этими тематиками. Было также достигнуто согласие о том, что особое внимание следует уделить многосторонним идентификационным системам и физическим и юридическим лицам, не исключая при этом возможности рассмотрения в необходимых случаях двусторонних идентификационных

¹ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, семидесятая сессия, Дополнение № 17 (A/70/17)*, пункты 354–355 и 358.

² Там же, пункт 358.

³ Там же, *семьдесят первая сессия, Дополнение № 17 (A/71/17)*, пункт 229.

систем и физических и цифровых объектов. Кроме того, было решено, что Рабочая группа продолжит свою работу путем дальнейшего разъяснения целей проекта, уточнения сферы его охвата, выявления применимых общих принципов и разработки необходимых определений ([A/CN.9/897](#), пункты 118–120 и 122).

7. На своей пятьдесят пятой сессии (Нью-Йорк, 24–28 апреля 2017 года) Рабочая группа обсудила различные аспекты своей возможной будущей работы, связанной с правовыми аспектами управления идентификационными данными и удостоверительных услуг. В частности, на этой сессии Рабочая группа обсудила цели проекта, общие принципы, которые лежат в основе проекта, и возможные темы, которые следует рассмотреть в ходе будущей работы.

8. На своей пятидесятой сессии в 2017 году после обсуждения Комиссия подтвердила мандат, предоставленный Рабочей группе на ее сорок девятой сессии в 2016 году (см. пункт 4 выше). Она решила вернуться к вопросу о мандате на своей пятьдесят первой сессии, особенно если возникнет необходимость выбрать одну из тем или дать более конкретные указания Рабочей группе относительно работы в области управления идентификационными данными и удостоверительных услуг. Секретариату было предложено при необходимости рассмотреть вопрос о проведении совещаний групп экспертов с целью ускорить работу по обеим темам и обеспечить рациональное использование Рабочей группой ресурсов конференционного обслуживания. Государствам и международным организациям было предложено поделиться с Рабочей группой и Секретариатом имеющимся опытом по направлениям работы Рабочей группы.

9. Секретариат созвал совещание группы экспертов по правовым аспектам управления идентификационными данными и удостоверительных услуг в Вене 23 и 24 ноября 2017 года. Настоящая записка, в основу которой легли замечания, сделанные в этой связи, а также другие соответствующие материалы, представляется Рабочей группе в целях содействия дальнейшему обсуждению сферы охвата и целей возможной будущей работы в этой области.

II. Актуальные вопросы будущей работы, связанной с правовыми аспектами управления идентификационными данными и удостоверительных услуг

10. Неоднократно отмечалось, что управление идентификационными данными (УИД) и удостоверительные услуги имеют основополагающее значение для всех видов электронных операций. В частности, говорилось о целесообразности подготовки надлежащих правовых инструментов для содействия взаимному признанию правового статуса и, в более общем плане, уточнения правового статуса УИД и удостоверительных услуг. Соответственно заявлялось о поддержке работы по созданию благоприятных условий для УИД и удостоверительных услуг.

11. Было также отмечено появление различных подходов, которые нашли отражение в национальном и региональном законодательстве. В свете существующих законодательных актов предлагалось разработать руководящие указания для недопущения фрагментации, которая могла бы помешать совершению трансграничных сделок. В этой связи подчеркивалась взаимосвязь между взаимным признанием правового статуса и технической совместимостью.

12. Вместе с тем высказывалось также мнение, что любой проект в этой области должен оказывать четко определяемое воздействие на правовые вопросы. В этой связи отмечалось, что главная цель должна заключаться в выявлении юридических препятствий на пути использования УИД и удостоверительных услуг и подготовке инструментов для их преодоления.

13. Что касается работы над УИД, то здесь были определены два возможных подхода. Первый подход заключается в том, что необходимо дать руководящие

указания по основополагающим вопросам, связанным с правовыми последствиями УИД, включая и трансграничные последствия, но не ограничиваясь ими (A/CN.9/902, пункт 34). Согласно второму подходу, внимание рекомендуется сконцентрировать на трансграничных проблемах в контексте общепринятой рамочной структуры (A/CN.9/902, пункт 32).

14. Оба подхода имеют общие элементы, включая общеприменимые принципы. Среди этих общих принципов можно назвать следующие: технологическая нейтральность, в том числе в отношении экономических и системных моделей; функциональная эквивалентность, насколько это применимо; недискриминация в отношении использования электронных средств; и автономия сторон (A/CN.9/902, пункты 52, 54 и 63).

15. Кроме того, оба подхода направлены на решение вопросов, которые являются специфическими для УИД и удостоверительных услуг. Другие законодательные акты, например законы, обычно применяемые к коммерческим сделкам или к электронным операциям, не будут затрагиваться. К тому же стороны коммерческой сделки могут принять решение согласовать конкретные нормы, касающиеся УИД. Эти согласованные нормы могут иметь особое значение в контексте федеративных систем УИД. Оба подхода направлены на обеспечение обязательного исполнения договорных норм.

16. Что касается первого подхода, предполагающего, что следует разработать руководящие указания по основополагающим вопросам, связанным с правовыми последствиями УИД, то здесь было определено несколько возможных соответствующих тем. Эти темы включают: юридическое признание, взаимное признание правового статуса, присвоение идентификационной информации, атрибуция операций, распределение ответственности и рисков и прозрачность. Эти темы могут быть актуальны и при обсуждении правовых вопросов, связанных с удостоверительными услугами. Рабочая группа, возможно, пожелает вспомнить о своем предварительном обсуждении этих тем (A/CN.9/902, пункты 66–85).

17. При выборе такого подхода работу предлагалось начать с определения случаев использования УИД. В этой связи следует отметить, что идентификация может потребоваться для различных целей. Здесь часто упоминается соблюдение нормативных требований. Одним из примеров таких требований является применение принципа «знай своего клиента» в финансовом, телекоммуникационном и других коммерческих секторах. Другой пример можно найти в области электронных закупок, где правильная идентификация потенциальных поставщиков необходима, например, для предотвращения мошенничества и сговора и для приведения в исполнение решения о запрещении деятельности.

18. Кроме того, идентификация может потребоваться для подтверждения действительности коммерческого документа. Например, законодательство, применимое к коносаментам, может требовать идентификации определенных сторон (см., например, статью 15 Гамбургских правил⁴ и статью 36 Роттердамских правил⁵).

19. Наконец, стороны сделки могут быть заинтересованы в точной идентификации друг друга в режиме онлайн и могут договориться об использовании определенных процедур и методов для достижения этой цели. Поэтому источник такой обязанности идентифицировать себя носит договорный характер.

20. Еще одним потенциально важным вопросом в рамках этого подхода является целесообразность и практическая возможность разработки правила функциональной эквивалентности для понятия «идентификация» на основе бумажных документов или аналогичных учетных данных.

⁴ United Nations, *Treaty Series*, vol. 1695, No. 29215, p. 3.

⁵ Резолюция 63/122 Генеральной Ассамблеи, приложение.

21. Второй подход направлен на облегчение общего понимания того, как могут взаимодействовать существующие системы УИД, включая их правовые рамки. Согласно этому подходу, существующие системы идентификации не будут затронуты; однако для обеспечения взаимного признания правового статуса этих систем будет разработан какой-то инструмент.

22. В ходе обсуждения этого второго подхода выяснилось, как модель, основанная на централизованной системе лицензирования, может создавать проблемы на глобальном уровне. В частности, управление такой системой лицензирования может стать сложной и дорогостоящей задачей. Более того, централизованная система может оказаться не способной реагировать на события столь оперативно, как того может потребовать технический прогресс, и это может затруднить внедрение инноваций. Соответственно было предложено изучить альтернативные решения.

23. В одном из предложений говорилось о возможности отслеживания информации в системах УИД по общему шаблону. Ссылка на общее описание уровней обеспечения доверия могла бы обеспечить осуществление соответствующих действий с ориентацией на конечный результат, что, в свою очередь, способствовало бы дальнейшему применению принципа технологической нейтральности. Можно было бы также дать указания относительно такого отслеживания, которое могло бы осуществляться любой заинтересованной стороной, включая частные и коммерческие структуры.

24. Элементы, которые могут быть актуальны при осуществлении такого отслеживания, возможно, определены в Постановлении (ЕУ) № 2015/1502 Комиссии об имплементации, действующем в рамках Постановления об оказании электронных услуг по идентификации и доверительных услуг⁶. Такими элементами являются: запись, управление электронными средствами идентификации, аутентификация, управление и организация. Каждый элемент включает в себя несколько подэлементов.

25. Правовые последствия осуществления отслеживания будут определяться схемой, в которой предполагается использовать инструмент УИД. В этой связи Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о желательности и целесообразности проведения возможного обсуждения по определению уровней обеспечения доверия и правовых последствий такой деятельности. Точно так же Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, можно ли — и насколько детально — дать руководящие указания по техническим параметрам и процедурам, которых следует придерживаться при осуществлении отслеживания информации.

26. Проиллюстрировать, как может осуществляться отслеживание, поможет практический пример. Как отмечалось выше, в различных коммерческих секторах широко применяется принцип «знай своего клиента». Соответствующие требования не могут быть выполнены при использовании идентификационных учетных данных, присвоенных в другой юрисдикционной системе, без официального механизма взаимного признания систем УИД. В отсутствие такого механизма отслеживание по иностранным учетным данным может осуществляться с использованием общих описаний уровней обеспечения доверия. Благодаря этому можно было бы проверить, отвечают ли предлагаемые иностранные идентификационные учетные данные требованиям в отношении уровня обеспечения доверия, необходимого для целей осуществления принципа «знай своего клиента».

27. Уровень обеспечения доверия для записи, когда применяется принцип «знай своего клиента», может быть выше уровня доверия, необходимого для осуществления дистанционных банковских операций, и значительно выше, чем это

⁶ Постановление (ЕУ) № 910/2014 Европейского парламента и Совета от 23 июля 2014 года об электронной идентификации и удостоверительных услугах в отношении электронных операций на внутреннем рынке и отмене Директивы 1999/93/ЕС.

необходимо для получения доступа к мобильному телефону. В рамках предлагаемого подхода различные иностранные учетные данные могут использоваться гибко в целях удовлетворения различных потребностей в идентификации.

28. Некоторые вопросы могут быть актуальны при определении сферы возможной будущей работы Рабочей группы независимо от рекомендуемого подхода. Один из таких вопросов заключается в том, следует ли ограничивать сферу работы коммерческими операциями или распространить ее и на операции с другими субъектами в той мере, в которой они имеют отношение к коммерческой деятельности (например, идентификация в контексте упрощения процедур безбумажной торговли), или же вообще охватить все формы идентификации, независимо от характера операций.

29. В этой связи, возможно, целесообразно принимать во внимание различия между первичным определением идентичности (называемой также основополагающей идентичностью) и вторичным определением идентичности (называемой также транзакционной или функциональной идентичностью). Первичное определение идентичности может вызвать сложные проблемы в связи с присвоением статуса. Однако в коммерческих сделках можно полностью или частично полагаться на вторичное определение идентичности. Реальные правовые последствия проверки идентичности будут определяться фактическими и другими соответствующими обстоятельствами конкретной сделки.

30. Что касается возможной будущей работы по правовым вопросам, касающимся удостоверительных услуг, то здесь получила поддержку идея тесной координации этой работы с работой над УИД. Было также предложено рассмотреть в рамках такой работы открытый перечень удостоверительных услуг на основе общего определения «удостоверительной услуги».

31. Рабочая группа, возможно, помнит о просьбе Комиссии к Рабочей группе продолжать сбор информации и проведение подготовительной работы по правовым аспектам УИД и удостоверительных услуг, включая оценку их перспективности, и сообщить свои выводы Комиссии, с тем чтобы она могла на одной из своих будущих сессий принять информированное решение (см. пункты 4 и 8 выше).

32. В свете этой просьбы Рабочая группа, возможно, пожелает сформулировать рекомендацию Комиссии относительно будущей работы в области УИД и удостоверительных услуг. В этой рекомендации могут быть указаны детали работы, которую предстоит проделать, и пути ее оптимального осуществления, включая возможность гибкого подхода к методам работы. При подготовке такой рекомендации Рабочая группа, возможно, пожелает принять во внимание:

- a) потенциальное юридическое воздействие такой работы на устранение препятствий для более широкого использования УИД и удостоверительных услуг и недопущения создания новых препятствий;
- b) виды электронных операций, которые должны быть охвачены, в частности участие некоммерческих структур;
- c) возможный правовой режим, регулирующий юридическое признание, присвоение идентификационной информации, атрибуцию операций, распределение ответственности и рисков и обеспечение прозрачности в контексте УИД и удостоверительных услуг; и
- d) трансграничные аспекты, а именно взаимное признание и элементы, имеющие отношение к осуществлению отслеживания, такие как запись, управление электронными средствами идентификации, аутентификация, а также управление и организация.

33. Дополнительные соображения по правовым аспектам УИД и удостоверительных услуг можно найти в документах [A/CN.9/WG.IV/WP.141](#), [A/CN.9/WG.IV/WP.144](#), [A/CN.9/WG.IV/WP.145](#) и [A/CN.9/WG.IV/WP.146](#), а также в документах [A/CN.9/891](#) и [A/CN.9/902](#).