



Генеральная Ассамблея

Distr.: General
2 June 2008
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**

Сорок первая сессия

Нью-Йорк, 16 июня – 3 июля 2008 года

**Текущая деятельность международных организаций
в области согласования и унификации права
международной торговли**

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
F. Обеспечительные интересы	1-14	2
G. Электронная торговля и новые технологии	15-53	6



Г. Обеспечительные интересы

Общие вопросы

1. В сентябре 2008 года в Риме и в мае 2008 года в Нью-Йорке секретариатами Гаагской конференции по международному частному праву, Международным институтом по унификации частного права (УНИДРУА) и ЮНСИТРАЛ были проведены координационные совещания, основной темой которых являлась взаимосвязь между текстами по обеспечительным интересам, подготовленными Гаагской конференцией, УНИДРУА и ЮНСИТРАЛ, и их принятием государствами в целях создания современной всеобъемлющей и согласованной законодательной базы для обеспеченных сделок.

2. Кроме того, все три эти организации признали, что политические руководители государств могут столкнуться с трудностями при определении того, как согласуются между собой имеющиеся у них различные инструменты, связанные с обеспечительными интересами, какие из них являются оптимальными для достижения политических целей государства и исключает ли использование одного инструмента применение другого. В этой связи этими организациями подготавливается документ в помощь политическим руководителям, в котором будут суммированы вопросы, касающиеся сферы действия и применения этих инструментов, как можно организовать их взаимодействие и какие из них можно использовать для достижения политических целей данного государства. Кроме того, он позволит на сопоставимой основе определить охват каждого инструмента и его основную тематику. Документ будет подготовлен так, чтобы его могли легко понять лица, не являющиеся экспертами по вопросам обеспеченных сделок; он поможет также определить, каким образом государства могли бы применять эти инструменты.

УНИДРУА¹

а) Проект конвенции о материально-правовых нормах, касающихся опосредованно удерживаемых ценных бумаг

3. Продолжалась координация деятельности по обеспечению соответствия между проектом конвенции о материально-правовых нормах, касающихся опосредованно удерживаемых ценных бумаг, и Руководством ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам. Чтобы исключить дублирование и противоречия, Комиссия решила, что все виды ценных бумаг будут исключены из сферы применения Руководства (см. документ A/62/17 (Part I), пункты 147 и 160). Комиссия решила также провести в будущем работу по некоторым видам ценных бумаг, не охватываемым проектом конвенции и Руководством. Кроме того, Комиссия приняла решение исключить из Руководства права на выплаты, возникающие по финансовым контрактам, регулируемым соглашениями о взаимозачете, или вытекающие из них, а также возникающие из валютных контрактов или вытекающие из них, и рассмотреть на одной из своих сессий будущую работу в области финансовых контрактов (там же, пункты 147 и 161).

¹ www.unidroit.org.

b) Предварительный проект типового закона о лизинге

4. На своих совещаниях в Йоханнесбурге, Южная Африка, в мае 2007 года и в Мускате, Оман, в апреле 2008 года Комитет правительственных экспертов УНИДРУА, подготавливающий предварительный проект типового закона о лизинге, принял общее предложение секретариатов УНИДРУА и ЮНСИТРАЛ исключить из предварительного проекта типового закона "соглашение о лизинге, которое создает обеспечительное право, или приобретательское обеспечительное право, определенные в Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам" (см. пункт 1 статьи 3 предварительного проекта типового закона). На своем совещании в апреле 2008 года в Риме Совет управляющих УНИДРУА утвердил предварительный проект типового закона при условии внесения в него незначительных изменений переводческого характера и поручил секретариату УНИДРУА направить правительствам этот проект типового закона на доработку, с тем чтобы принять его на совместной внеочередной сессии Генеральной Ассамблеи УНИДРУА и Комитета правительственных экспертов УНИДРУА, которая будет проведена позднее в 2008 году в Риме.

c) Протоколы к Конвенции о международных гарантиях в отношении подвижного оборудования (Кейптаунская конвенция)

5. Продолжает расти число государств, подписавших эту Конвенцию и Протокол к ней по авиационному оборудованию, который 16 ноября 2001 года был открыт для подписания в Кейптауне. Чтобы ознакомиться с положением в этой области читатель отсылается на веб-сайт УНИДРУА (www.unidroit.org).

6. На данный момент сторонами, подписавшими Протокол к Конвенции по вопросам, касающимся железнодорожного подвижного состава, открытый для подписания 23 февраля 2007 года в Люксембурге, являются четыре государства. Подготовительная комиссия, учрежденная на дипломатической конференции в Люксембурге в качестве временного контролирующего органа Международного регистра по железнодорожному подвижному составу до вступления в силу этого протокола назначила на своей второй сессии, проведенной в Риме 2-10 апреля 2008 года, в качестве регистратора будущего Международного регистра по железнодорожному подвижному составу компанию СНАМР со штаб-квартирой в Люксембурге.

Предварительный проект протокола к Конвенции по космическим активам

7. С учетом итогов межсессионной работы, проведенной на двух совместных совещаниях представителей правительств/промышленных кругов, созданных УНИДРУА и Рабочей группой по космосу для обсуждения хода работы Секретариата по исполнению поручений, разработанных Комитетом правительственных экспертов УНИДРУА на его второй сессии 26-28 октября 2004 года в Риме, Генеральная Ассамблея УНИДРУА на своей шестидесятой первой сессии, проведенной в Риме 29 ноября 2007 года, утвердила предложение Секретариата о создании руководящего комитета, открытого для правительств и представителей международных коммерческих космических и финансовых сообществ, участвовавших в работе вышеупомянутых совещаний представителей правительств/промышленных кругов, с целью обеспечить консенсус по предварительным выводам, принятым на втором из этих заседаний,

а именно о сужении сферы применения предварительного проекта протокола, с тем чтобы полностью сосредоточить свое внимание на спутнике. Первое заседание Руководящего комитета было проведено в Берлине 7-9 мая 2008 года, на котором Руководящий комитет согласовал шаги, необходимые для своевременного возобновления межправительственного консультационного процесса и доработки предложенного протокола.

Возможный будущий протокол к Конвенции по вопросам сельскохозяйственного, строительного и горнодобывающего оборудования

8. На своей восьмидесяти седьмой сессии Совет управляющих УНИДРУА поручил Секретариату продолжить изучение возможности подготовки дополнительного протокола по вопросам сельскохозяйственного, строительного и горнодобывающего оборудования.

Европейская комиссия²

а) Постановление о праве, применимом к договорным обязательствам (Рим I)

9. Европейская комиссия приняла постановление о праве, применимом к договорным обязательствам (Рим I). Статья 14 постановления касается права, применимого к отношениям между цедентом и цессионарием на основе добровольной уступки или договорной суброгации иска и к отношениям между цессионарием и должником согласно Конвенции Организации Объединенных Наций об уступке дебиторской задолженности в международной торговле ("Конвенция Организации Объединенных Наций об уступке"). Европейской комиссии было предложено изучить вопрос о праве, применимом к последствиям уступки для третьих сторон. Этот вопрос затрагивается также в Конвенции Организации Объединенных Наций об уступке. Секретариат ЮНСИТРАЛ продолжит диалог с Европейской комиссией в целях недопущения возникновения противоречий между Конвенцией и будущим инструментом Европейской комиссии по данному вопросу.

б) Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам

10. Европейская комиссия представила Комиссии замечания по проекту руководства для законодательных органов по обеспеченным сделкам (A/CN.9/633). Учитывая эти замечания, Комиссия на своей сороковой сессии постановила: а) исключить из сферы применения проекта руководства обеспечительные права в правах на выплату, возникающие по финансовым и валютным контрактам или вытекающие из них; б) провести работу в области обеспечительных интересов в интеллектуальной собственности; в) предложить расширенный неунитарный подход к финансовым средствам, предоставляемым для целей приобретения; г) пересмотреть положения коллизионного права (см. A/62/17 (Part I), пункты 158-162). В отношении последнего вопроса Комиссия на своей возобновленной сороковой сессии подтвердила подход, который используется в Конвенции Организации Объединенных Наций об уступке в отношении права, применимого к последствиям уступки для третьих сторон, и согласилась разъяснить далее в комментарии альтернативный подход,

² ec.europa.eu.

основанный на праве, регулирующем уступленную дебиторскую задолженность (см. A/62/17 (Part II), пункты 82-92).

ВОИС³

11. С экспертами ВОИС координировалась работа по подготовке рабочего документа, рассмотренного Рабочей группой VI на ее тринадцатой сессии, состоявшейся в мае 2008 года в Нью-Йорке (A/CN.9/WG.VI/ WP.33 и Add.1, см. A/CN.9/649 об итогах этого обсуждения).

Гагская конференция⁴

12. За прошедший год Гагская конференция по обеспечительным интересам уделяла особое внимание осуществлению мероприятий, связанных с Конвенцией о праве, применимом к определенным правам в отношении опосредованно удерживаемых ценных бумаг (Гагская конвенция о ценных бумагах), в период после ее принятия. В частности, продолжало работу постоянное бюро по распространению Конвенции о ценных бумагах и оказанию помощи в вопросах ее применения. Как о важном событии в этой области сообщалось о подписании Конвенции Маврикием, который быстро становится финансовым центром региона Тихого океана. В этой стране была проведена значительная работа по пересмотру и модернизации ее финансового законодательства. Кроме того, Гагская конференция продолжала неустанно содействовать распространению Конвенции 1985 года о праве, применимом к доверительной собственности, и ее последующем признании, которая предусматривает создание права в доверительной собственности в обеспечительных целях. Для Швейцарии эта Конвенция вступила в силу 1 июля 2007 года, а 1 июня 2007 года к ней присоединилось Монако, для которого Конвенция вступит в силу 1 ноября 2008 года.

13. Кроме того, Постоянное бюро Гагской конвенции занималось подготовкой приложения к Руководству для законодательных органов ЮНСИТРАЛ по обеспеченным сделкам, касающегося обеспечительных прав в правах на интеллектуальную собственность (см. A/CN.9/649).

ОАГ⁵

14. В феврале 2002 года на своей шестой специальной Межамериканской конференции по международному частному праву (СИДИП-VI) Организация американских государств приняла Межамериканский типовой закон об обеспеченных сделках. В ходе подготовки к СИДИП-VII государства-члены взяли на себя обязательство по разработке таких потенциально возможных инструментов создания регистров обеспеченных сделок, которые должны дополнить Типовой закон, как: 1) единообразные межамериканские регистрационные формы, в том числе форма для внесения изменений, форма для продолжения регистрации, форма для прекращения регистрации и форма для обязательной регистрации; 2) типовые правила в отношении регистров обеспеченных сделок, включая инструкции по заполнению и эксплуатации

³ www.wipo.int.

⁴ www.hcch.net.

⁵ www.oas.org.

регистров; и 3) типовые правила в отношении электронных регистров, включая электронные подписи, сертификацию и межсетевое взаимодействие регистров на международном уровне. В 2008 году Генеральная ассамблея ОАГ настоятельно призвала государства-члены представить рабочие документы по всем трем инструментам, в связи с чем делегации Соединенных Штатов Америки, Канады и Мексики учредили неофициальный комитет для подготовки предварительных проектов по каждому из этих инструментов. После их подготовки они будут доработаны официальной рабочей группой, состоящей из правительственных и независимых экспертов, которая в 2008 году возобновила свою деятельность по решению Генеральной Ассамблеи. Эта работа будет проведена до созыва заключительной дипломатической конференции.

G. Электронная торговля и новые технологии

Общие вопросы

15. Типовой закон ЮНСИТРАЛ об электронной торговле⁶, Типовой закон ЮНСИТРАЛ об электронных подписях⁷ и Конвенция об использовании электронных сообщений в международных договорах⁸ закладывают хорошую основу, опираясь на которую государства могут развивать электронную торговлю. Однако в этих документах затрагивается лишь ограниченное число проблем. Чтобы укрепить доверие к электронной торговле, необходимо еще многое сделать, в частности, принять соответствующие правила для защиты потребителей и конфиденциальности, обеспечить трансграничное признание электронных подписей и методов удостоверения их подлинности, принять меры по борьбе с компьютерной и кибернетической преступностью, обеспечить защиту сетей и создать необходимую структуру для электронной торговли и защиты прав интеллектуальной собственности в связи с электронной торговлей.

16. В настоящее время ряд организаций работают над различными аспектами вышеупомянутых вопросов. В значительной степени эта работа носит технический характер или направлена по существу на создание потенциала. В то же время было предложено несколько инициатив, связанных с разработкой директивных принципов политического или законодательного характера, которые, возможно, Комиссия пожелает принять к сведению. Ниже кратко изложены те из них, которые непосредственно касаются работы Комиссии в области электронной торговли.

⁶ Текст Типового закона см. в *Официальных отчетах Генеральной Ассамблеи, пятьдесят первая сессия, Дополнение № 17 (A/51/17)*, приложение I.

⁷ Текст Типового закона см. в *Официальных отчетах Генеральной Ассамблеи, пятьдесят шестая сессия, Дополнение № 17 (A/56/17)*, приложение II.

⁸ Текст Конвенции см. в приложении к резолюции 60/21 Генеральной Ассамблеи от 23 ноября 2005 года.

МСЭ⁹

17. В настоящее время Международный союз электросвязи (МСЭ) работает над инструментарием для разработки законодательства по киберпреступности¹⁰. В документе Q22/1 исследовательской группы СРЭ названы меры по сдерживанию киберпреступности, которые являются неотъемлемой частью национальной стратегии кибербезопасности/защиты важнейшей информационной структуры. МСЭ выступает, в частности, за принятие соответствующего законодательства по борьбе со злоупотреблениями в области информационно-коммуникационных технологий (ИКТ) в преступных или других целях и по недопущению деяний, затрагивающих целостность национальных жизненно важных инфраструктур. Поскольку такие угрозы могут возникать где угодно, борьба с киберпреступностью носит изначально международный характер, а оптимальные практические способы такой борьбы следует согласовывать на международном уровне.

18. Инструментарий для разработки законодательства по киберпреступности позволяет обеспечить страны справочным материалом, способствующим созданию законодательных рамок по сдерживанию киберпреступности. Разработкой этого инструментария занимается межведомственная международная группа экспертов; первый проект инструментария будет подготовлен в первом квартале 2008 года.

19. Киберпреступность – это область, которая непосредственно не относится к сфере деятельности ЮНСИТРАЛ. Тем не менее, поскольку киберпреступность оказывает негативное воздействие на международную торговлю, она вызывает у Комиссии озабоченность. Использование современных информационно-коммуникационных технологий открывает новые возможности для преступной, мошеннической или аморальной деятельности, такой как хищение средств, клевета, промышленный шпионаж, разглашение коммерческих тайн или распространение детской порнографии. В то же время появляются новые виды уголовно наказуемых деяний, такие как кража идентификационных данных, распространение компьютерных вирусов или преднамеренный вывод из строя компьютерных и информационных систем. Будучи преступными по своему характеру, все эти деяния могут серьезно сказываться на международной торговле, причиняя материальный или моральный ущерб физическим лицам и коммерческим предприятиям и подрывая доверие предприятий и потребителей к электронной торговле.

20. Возможно, Комиссия пожелает принять к сведению работу, проводимую МСЭ, которая непосредственно не входит в сферу деятельности ЮНСИТРАЛ, но которая, создавая эффективные правовые рамки для предупреждения и уголовного преследования компьютерных преступлений и киберпреступности, является неотъемлемым элементом национальных и международных стратегий развития электронной торговли.

⁹ www.itu.int.

¹⁰ <http://www.itu.int/ITU-D/cyb/cybersecurity/projects/cyberlaw.html>.

АТЭС¹¹

21. Активную роль в борьбе с киберпреступностью и в обеспечении безопасности играет также Азиатско-тихоокеанская ассоциация экономического сотрудничества (АТЭС)¹². Так, стратегия АТЭС по обеспечению кибербезопасности включает в себя ряд мер по защите деловых и потребительских кругов от киберпреступности и по укреплению доверия потребителей к системам электронной торговли. Важной инициативой в этой области является разработка основных принципов задействования публичных инфраструктур для облегчения электронной торговли на трансграничной основе.

22. В настоящее время ряд стран региона АТЭС принимают и осуществляют законы по кибербезопасности в соответствии с резолюцией 55/63 Генеральной Ассамблеи от 4 декабря 2000 года и принятой Советом Европы Конвенцией об информационной преступности (Будапешт, 23 ноября 2001 год¹³) и Протоколом¹⁴ к ней. В этой связи Рабочая группа по телекоммуникационным и информационным технологиям (TEL) выступила с инициативой разработки законодательства в отношении информационной преступности и предложила проект создания потенциала для принудительного применения такого законодательства, направленный на оказание поддержки национальным институтам стран – членом АТЭС в его осуществлении.

23. АТЭС разработала основные принципы, которыми надлежит руководствоваться при создании и использовании так называемых групп реагирования на компьютерные инциденты (CERTs) для целей раннего предупреждения и защиты от кибернападений. АТЭС осуществляет подготовку национальных кадров стран – членом АТЭС по вопросам, связанным с работой этих групп. Согласно стратегии АТЭС по кибербезопасности приоритетной защитой пользуются малые и средние предприятия. Разработаны практические механизмы защиты малого бизнеса от нападений и распространения вирусов, включая консультирование о том, как обеспечить безопасное пользование Интернетом, вопросы безопасности, касающиеся беспроводных технологий и безопасного обмена электронными сообщениями.

24. Ожидается, что работа по ограничению преступного злоупотребления информацией будет по-прежнему являться приоритетным направлением деятельности TEL, которая сосредоточит свое внимание на таких важных

¹¹ www.apec.org.

¹² http://www.apec.org/apec/apec_groups/som_committee_on_economic/working_groups/telecommunications_and_information.htm.

¹³ Конвенция об информационной преступности, ETS 185, вступила в силу 1 июля 2004 года. Конвенция призвана содействовать разработке общей политики в области уголовного правосудия, направленной на защиту общества от киберпреступности, в том числе путем принятия соответствующего уголовного законодательства и развития международного сотрудничества. *Источник*: Council of Europe Treaty Office, <http://conventions.coe.int/>.

¹⁴ Дополнительный протокол Конвенции об информационной преступности, касающийся криминализации деяний расистского и ксенофобского характера дополняет, в отношениях между его сторонами, положения Конвенции об информационной преступности в том, что касается криминализации деяний расистского и ксенофобского характера, совершенных с помощью компьютерных систем (ETS 189). Протокол был открыт для подписания в Страсбурге 28 января 2003 года. *Источник*: Council of Europe Treaty Office, <http://conventions.coe.int>.

вопросах, как обмен информацией; разработка процедур и законов о предоставлении взаимной помощи и осуществление других мер по защите деловых кругов и граждан.

25. Возможно, Комиссия пожелает принять к сведению проводимую АТЭС работу, которая, как и аналогичная работа, ведущаяся по линии МСЭ, непосредственно не входит в сферу деятельности ЮНСИТРАЛ, но которая, устанавливая эффективные правовые рамки для предупреждения компьютерной преступности и киберпреступности и уголовного преследования за них, является важным элементом национальных и международных стратегий развития электронной торговли.

ОЭСР¹⁵

26. Организация экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) в настоящее время работает над различными аспектами использования информационных и коммуникационных технологий, имеющих отношение к электронной торговле по линии ЮНСИТРАЛ. Ниже кратко изложены основные аспекты этой работы¹⁶.

Электронное удостоверение подлинности

27. 12 июня 2007 года Советом ОЭСР была принята Рекомендация об электронном удостоверении подлинности и Основные принципы электронного удостоверения подлинности. Рекомендация поощряет государства – члены ОЭСР принимать сопоставимые технологически нейтральные подходы для электронной идентификации юридических и физических лиц на национальном и трансграничном уровнях. С полным текстом этой рекомендации можно ознакомиться на веб-сайте ОЭСР.

28. ОЭСР разработала также методический документ по основным принципам электронного подтверждения подлинности для оказания помощи странам-членам и странам, не являющимся членами Организации, в определении или изменении своих подходов к электронному удостоверению подлинности в целях содействия трансграничной идентификации. В документе определяются условия и роль электронного удостоверения подлинности в области электронной торговли, электронного управления и многих других социально важных сфер деятельности. В документе содержится также ряд основополагающих теоретических и практических принципов, которые позволяют вывести общий знаменатель межюрисдикционной совместимости.

29. Рекомендация и Основные принципы представляют собой пакет мер в связи с "Декларацией об аутентификации электронной торговли", принятой министрами на Оттавской министерской конференции 7-9 октября 1998 года, и перебрасывают мостик к будущей деятельности ОЭСР по удостоверению подлинности.

30. Это направление деятельности ОЭСР имеет непосредственное отношение к работе Комиссии в области электронной торговли. Так, статья 12 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронных подписях побуждает государства поощрять

¹⁵ www.oecd.org.

¹⁶ http://www.oecd.org/findDocument/0,3354,en_2649_37441_1_119820_1_1_37441,00.html.

трансграничное признание электронных подписей. В пункте 1 этой статьи отражен основной принцип, заключающийся в том, что при определении того, обладает ли – или в какой мере обладает – сертификат или электронная подпись юридической силой, учитывается не место выдачи сертификата или создания электронной подписи, а технический уровень надежности. В пункте 2 этой статьи изложен общий критерий трансграничного признания сертификатов, в отсутствие которого поставщикам сертификационных услуг пришлось бы нести неразумное бремя получения соответствующих лицензий в различных правовых системах. Критерий технической эквивалентности иностранных сертификатов основывается на анализе их надежности исходя из соответствующих требований, установленных государством в соответствии с Типовым законом, независимо от характера режима сертификации, существующего в правовой системе, в которой был выдан сертификат или создана электронная подпись.

31. Пункты 2 и 3 статьи 12 Типового закона об электронных подписях касаются исключительно критериев трансграничной надежности, применяемых при оценке надежности иностранного сертификата или электронной подписи. Однако при подготовке Типового закона учитывалось, что принимающие этот закон государства могут и не проводить проверку надежности конкретных подписей или сертификатов, если государство, принимающее Типовой закон, считает, что законодательство правовой системы, в которой был выдан сертификат или создана электронная подпись, обеспечивает надлежащий стандарт надежности. Что касается правовых методов, с помощью которых принимающее Типовой закон государство может обеспечить заблаговременное признание надежности сертификатов и подписей, отвечающих требованиям законодательства зарубежной страны (например, посредством односторонней декларации или договора), то Типовой закон ничего конкретного на этот счет не предусматривает.

32. Отсутствие общих норм в отношении трансграничного признания электронных подписей и других методов удостоверения подлинности рассматривается как серьезное препятствие для трансграничных коммерческих операций. В этой связи возникают две существенные проблемы. С одной стороны, используемые технологические решения и системы в области электронных подписей, особенно цифровых, в настоящее время слишком разнообразны и не могут способствовать обеспечению единообразия в области международных стандартов. С другой стороны, опасность мошенничества и манипулирования электронной связью заставляет некоторые правовые системы вводить достаточно строгие регламентационные требования, которые, в свою очередь, очевидно, сдерживают применение электронных подписей, особенно цифровых.

33. Широкое присоединение государств к недавно принятой Конвенции Организации Объединенных Наций об использовании электронных сообщений в международных договорах, в статье 9 которой предусматривается функциональная эквивалентность электронных подписей и традиционных форм подписей, возможно, когда-нибудь и позволит облегчить трансграничное использование электронных подписей. Однако в настоящее время нотариальное засвидетельствование электронных документов и электронных подписей в государственных и других официальных реестрах является областью, в которой правительства, очевидно, стремятся сохранить национальные стандарты,

способные препятствовать или не допускать признания иностранных электронных подписей.

34. Хотя в рекомендациях и Основных принципах ОЭСР не уделяется пристального внимания правовым вопросам, в них содержатся ссылки на основы правового признания электронных подписей и нейтрального характера технологий. В Типовом законе ЮНСИТРАЛ об электронных подписях эти два положения являются основополагающими:

"Использование электронных подписей, имеющих правовые последствия, аналогичные собственноручным подписям, затрагивает ряд вопросов, которые рассматриваются в Типовом законе ЮНСИТРАЛ об электронных подписях 2001 года. Страны – члены ОЭСР поддерживают использование электронных подписей в качестве эквивалента собственноручных подписей и выступают за их использование, которое должно быть нейтральным с точки зрения технологии"¹⁷.

35. Важнейший элемент рекомендаций и Основных принципов ОЭСР найдет свое отражение в окончательном варианте документа по вопросам удостоверения подлинности и трансграничного признания электронных подписей, который Секретариат планирует выпустить позже в этом году по просьбе Комиссии, которая была сформулирована на ее сороковой сессии¹⁸. Возможно, Комиссия пожелает принять к сведению работу, проводимую ОЭСР в этой области в свете своего предыдущего заявления о том, что нейтральный характер технологий, трансграничное признание и техническая совместимость представляют собой три основных компонента тех политических рамок, которые должны успешно способствовать использованию электронных подписей и методов удостоверения подлинности в международной торговле.

Разрешение споров и удовлетворение исков потребителей

36. Еще одной областью деятельности ОЭСР, имеющей отношение к электронной торговле, является защита потребителей. 12 июля 2007 года ОЭСР приняла рекомендацию о разрешении споров и удовлетворении исков потребителей, призванную создать основу, на которой правительства будут помогать потребителям разрешать споры и удовлетворять их иски в отношении коммерческих структур¹⁹. С полным текстом этой рекомендации можно ознакомиться на веб-сайте ОЭСР.

37. Приложение к рекомендации охватывает споры, которые возникают в связи как с внутренними, так и трансграничными сделками. Рекомендация разработана для решения вопросов, вызываемых быстрым ростом электронной торговли. Она предусматривает также защиту потребителей, совершающих традиционные сделки. Председатель Комитета ОЭСР по политике в отношении потребителей, подготовившего эту рекомендацию, обосновывает ее следующим образом:

"Электронная торговля открывает потребителям доступ к все более широкому кругу товаров и услуг. [Однако] проведенные в последнее время

¹⁷ <http://www.oecd.org/dataoecd/32/45/38921342.pdf>.

¹⁸ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят вторая сессия, Дополнение № 17 (A/62/17), пункт 195.*

¹⁹ <http://www.oecd.org/dataoecd/43/50/38960101.pdf>.

исследования показывают, что потребители отнюдь не стремятся полностью воспользоваться всеми преимуществами совершения покупок он-лайн из-за опасений, связанных с разрешением споров, если они не будут удовлетворены своей покупкой. Рекомендация предлагает практический подход к решению этих проблем на системной и комплексной основе"²⁰.

38. Цель рекомендации – решение текущих проблем практического и правового характера, связанных с использованием средств правовой защиты потребителей как на местах, так и в трансграничной ситуации. В приложении к рекомендации основное внимание уделяется пяти приоритетным областям: выявление основополагающих элементов, необходимых для создания эффективных рамок для разрешения споров и удовлетворения исков на национальном уровне; более успешное разрешение споров трансграничного характера; расширение охвата и повышение эффективности инициатив частного сектора по разрешению споров; подготовка информации для мониторинга событий и тенденций, связанных с рассмотрением жалоб потребителей; совершенствование работы, связанной с просвещением и повышением информированности потребителей и коммерческих структур о том, как избегать и улаживать споры.

39. Национальные рамки, описываемые в приложении к рекомендации, призывают правительства обеспечить потребителей механизмами, которые позволят им действовать как индивидуально, например, предоставлять услуги по альтернативному разрешению споров или предлагать упрощенные процедуры судебного разбирательства мелких исков, так и на коллективной основе, например, меры, иницируемые потребителем от своего имени и в интересах других потребителей. Эти рамки предусматривают также меры, иницируемые потребительскими организациями, представляющими потребителей, меры, иницируемые правоохранительными органами защиты потребителей в качестве сторон, представляющих потребителей. Правоохранительные органы защиты потребителей могут получать или способствовать возмещению потребителям ущерба или удовлетворению исков от имени потребителей, которые предоставляют им право добиваться судебных решений по гражданским и уголовным делам и выступать в качестве их представителей при рассмотрении исков о возмещении ущерба. В том что касается трансграничных споров, рекомендация призывает государства-члены повышать информированность потребителей о механизмах разрешения споров и удовлетворении исков, расширять их доступ к этим механизмам и повышать эффективность средств судебной защиты.

40. ЮНСИТРАЛ традиционно воздерживался от рассмотрения вопросов, связанных с защитой потребителей. Так, в пункте 1 (а) статьи 2 Конвенции Организации Объединенных Наций об использовании электронных сообщений в международных договорах прямо говорится о неприменении этой Конвенции к потребительским сделкам. В настоящее время большая часть электронной торговли ведется между коммерческими предприятиями. Тем не менее, доля потребительских сделок растет, а в некоторых отраслях экономики становится преобладающей на рынке. Отсутствие соответствующих правил, инструкций

²⁰ http://www.oecd.org/document/53/0,3343,en_2649_34267_38960053_1_1_1_1,00.html.

или добровольных кодексов поведения по защите потребителей в условиях электронной торговли или даже расхожее представление о том, что правовая защита является недостаточной, подрывают доверие к электронной торговле и препятствуют ее развитию. На предложении товаров и услуг могут сказываться также несовместимые стандарты, существующие в разных странах, поскольку коммерческие предприятия, деятельность которых регулируется менее развитыми или чрезмерно мягкими правовыми рамками, могут получать нечестные конкурентные преимущества по сравнению с компаниями, которым приходится соблюдать более строгие требования. По-видимому, в некоторых случаях коммерческие предприятия, заинтересованные в том, чтобы оградить себя от ответственности, которая может возникнуть в условиях более строгого правового режима, предпочитают действовать в рамках более мягкой правовой системы. Интерес к привлечению инвестиций со стороны этих компаний следует, очевидно, оценивать с учетом того, что принимающая сторона может считаться безопасным убежищем для лиц, занимающихся недобросовестной деловой практикой, что может нанести ущерб для репутации всего бизнес-сектора.

41. Работа, ведущаяся ОЭСР в этой области, также имеет прямое отношение к ЮНСИТРАЛ в том, что касается ее прошлой и текущей деятельности по разрешению торговых споров. Урегулирование споров в режиме он-лайн, касающихся коммерческой деятельности, является одним из пунктов, который Комиссия просила Рабочую группу I (Международный арбитраж и согласительная процедура) включить в ее повестку дня, и рассмотреть, по крайней мере на первоначальном этапе, в контексте пересмотра Арбитражного регламента ЮНСИТРАЛ²¹.

Трансграничное сотрудничество в области принудительного применения законов, защищающих конфиденциальность

42. Защита конфиденциальной информации в течение долгого времени является одним из пунктов повестки дня ОЭСР. В этой области Организацией были разработаны хорошо известные документы. Последним из их числа является рекомендация ОЭСР о трансграничном сотрудничестве в принудительном применении законов, защищающих конфиденциальность информации, принятая Советом ОЭСР 12 июня 2007 года²². С полным текстом рекомендации можно ознакомиться на веб-сайте ОЭСР.

43. Рекомендация была разработана в рамках Комитета ОЭСР по политике в области информации, электронно-вычислительной техники и связи (ИССР) Рабочей группой ОЭСР по безопасности и конфиденциальности информации (WPISP). В основу рекомендации были положены Руководящие принципы ОЭСР, регулирующие неразглашение и трансграничные потоки личных данных (1980 год)²³. Рекомендация определяет новые рамки сотрудничества в

²¹ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят первая сессия, Дополнение № 17 (A/61/17), пункт 187.*

²² <http://www.oecd.org/dataoecd/43/28/38770483.pdf>.

²³ См. Руководящие принципы ОЭСР, регулирующие неразглашение и трансграничные потоки личных данных, принятые 23 сентября 1980 года (http://www.oecd.org/document/18/0,2340,en_2649_34255_1815186_1_1_1_1,00.html). См. также http://www.oecd.org/document/39/0,2340,en_2649_34255_28863271_1_1_1_1,00.html.

принудительном применении законодательства, регулирующего конфиденциальность информации. Необходимость этой рекомендации объясняется тем, что перемены в характере и объеме потоков трансграничных данных повышают опасность нарушения конфиденциальности физических лиц и свидетельствуют о необходимости улучшения сотрудничества между теми государственными структурами, которым поручена их защита.

44. Содержащиеся в приложении к рекомендации рамки, описываемые путем отсылки, отражают обязательство правительств стран – членов ОЭСР совершенствовать свою внутреннюю правовую систему, обеспечивающую соблюдение законов о неразглашении конфиденциальности, с целью расширять возможности для сотрудничества своих компетентных органов с компетентными органами иностранных государств и оказывать друг другу взаимную помощь в вопросах обеспечения соблюдения законов о неразглашении конфиденциальной информации. ОЭСР разработала две типовые формы для содействия развитию сотрудничества в области обеспечения соблюдения законов о неразглашении конфиденциальной информации. Первая форма должна помочь подготовить список контактных лиц в каждой стране для координации запросов об оказании помощи. Вторая форма предназначена для того, чтобы помочь компетентному органу, запрашивающему помощь, указать в своем запросе всю необходимую информацию.

45. В качестве фактора, который может мешать хозяйствующим субъектам пользоваться всеми преимуществами электронной торговли, следует рассматривать неведение потребителя в возможность обеспечения конфиденциальности и защиты онлайн-сделок и информационных сетей. С другой стороны, системы регулятивного законодательства, ограничивая обмен информацией, могут негативно влиять на предпринимательскую и хозяйственную деятельность на международном уровне. Осознание необходимости обеспечения международной безопасности ставит новые вопросы и вводит новые ограничения в области защиты данных, что уже привело к принятию законодательных мер, направленных на обеспечение сохранности данных. По мере роста числа международных правил они не только не становятся более согласованными, но их осуществление становится делом все более сложным. Поскольку эти стандарты касаются коллизии интересов, все большее значение приобретает разграничение сфер применения этих инструментов, а также вопрос о том, какие из отстаиваемых интересов будут признаны в том или ином конкретном случае как имеющие преимущественную силу.

46. Проблемы, связанные с защитой конфиденциальности информации, могут по-разному сказываться на электронной торговле на национальном и международном уровнях. На предложении товаров и услуг могут негативно сказываться также несовместимые стандарты, принятые в разных странах, поскольку коммерческие предприятия, действующие в условиях менее развитой или излишне мягкой правовой системы, могут получать нечестные конкурентные преимущества по сравнению с компаниями, которым приходится соблюдать более строгие требования. В некоторых случаях коммерческие предприятия, заинтересованные в том, чтобы оградить себя от ответственности, которая может возникать в условиях более строгого правового режима, предпочитают, очевидно, действовать в рамках более мягкой правовой системы. В

результате от неверия в действующие в иностранных юрисдикциях системы защиты личной или конфиденциальной информации может страдать международная торговля.

Трансграничное сотрудничество в принудительном применении законов против спама

47. Появление новых технических средств связи, позволяющих, в частности, обмениваться электронными сообщениями, обостряет также проблему, связанную с несанкционированным размещением рекламы. В результате огромного количества несанкционированных сообщений большинство крупных организаций вынуждены использовать фильтры для отсева сообщений из неизвестных источников, с тем чтобы очистить свои серверы от ненужной информации. Это в свою очередь создает другие проблемы, такие как случайная утрата коммерчески важной информации, которая через фильтры сервера попадает в карантинные почтовые ящики и остается там незамеченной.

48. Некоторые страны уже приняли законодательные акты о борьбе со спамом. Первой проблемой в ходе подготовки законодательства о борьбе со спамом является определение непрошенной рекламы и разграничение между законными коммерческими сообщениями и нежелательной информацией. Принудительное применение предусмотренных законом мер по борьбе со спамом носит проблемный характер из-за значительного числа правоохранительных учреждений и разнообразия их функций, ограничений в отношении сбора и обмена информацией, а также получения необходимого доказательственного материала, и из-за ограниченной возможности трансграничного принудительного применения таких мер в связи с нераспространением национальной юрисдикции на трансграничный спам и отсутствием необходимых возможностей для трансграничного принудительного применения на оперативном уровне.

49. 13 апреля 2006 года Совет ОЭСР принял рекомендацию о трансграничном сотрудничестве в принудительном применении законов против спама. Совет ОЭСР признал, в частности, что спам "подрывает доверие потребителей" и может способствовать "распространению вирусов, служить средством для обычного мошенничества и обмана, а также для других видов преступной деятельности, связанных с Интернетом, в частности для "фишинга", и что его последствия могут негативно сказываться на развитии электронно-цифрового общества и вести к существенным социально-экономическим затратам". Совет ОЭСР также признал, что спам бросает беспрецедентный вызов правоохранительным органам и представляет собой "особую международную проблему, которую можно эффективно разрешить лишь на основе международного сотрудничества".

50. В этой связи Совет ОЭСР рекомендовал странам – членам Организации разработать механизмы более эффективного сотрудничества для правоохранительных органов, занимающихся проблемой спама. Такие механизмы должны в соответствующих случаях предусматривать использование национальных рамок, включая: а) соответствующие законы, касающиеся проблемы спама; б) меры, позволяющие наделить правоохранительные органы по борьбе со спамом требуемыми полномочиями для сбора доказательств, необходимых для своевременного расследования и принятия мер в связи с

нарушениями законодательства по борьбе со спамом, которые совершаются на их территории, или последствиями таких нарушений для их территории; с) расширение возможностей правоохранительных органов по борьбе со спамом в том, что касается принятия необходимых мер в отношении отправителей спама и лиц или компаний, получающих доход от распространения спама; d) периодический обзор национального законодательства и меры, которые могли бы обеспечить неизменную эффективность трансграничного сотрудничества в борьбе со спамом; e) возможности для более полной компенсации финансового ущерба, наносимого спамом.

51. Что касается международного сотрудничества, то Совет ОЭСР рекомендовал: а) обеспечить правоохранительные органы по борьбе со спамом механизмами обмена соответствующей информацией с компетентными органами других стран; б) обеспечить возможность правоохранительным органам по борьбе со спамом оказывать помощь в проведении следственных действий компетентным органам других стран, в частности, в получении информации от физических лиц; получении документов или архивных материалов; в выявлении местонахождения или идентификации лиц или вещей; и с) назначить сотрудников по связи по трансграничному сотрудничеству.

52. Совет ОЭСР рекомендовал далее государствам – членам Организации поощрять участие частного сектора и хозяйствующих субъектов стран, не являющихся членами ОЭСР, в международном сотрудничестве по вопросам принудительного применения соответствующего законодательства; в работе по сокращению числа случаев дачи не точной информации о держателях доменных имен; и в работе, направленной на то, чтобы Интернет стал более безопасным.

53. Возможно, Комиссия пожелает принять к сведению работу, проводимую ОЭСР в области трансграничного сотрудничества по вопросам принудительного применения законов против спама. Секретариат будет и дальше держать под контролем эти вопросы, особенно взаимосвязь между задачей недопущения появления несанкционированных торговых сообщений и разумным коммерческим использованием рекламы и других форм бизнес-сообщений общего характера, широко распространенных в коммерческой практике.