Создание благоприятной правовой среды для трансграничной безбумажной торговли

Це Ю-Лам (Феникс)
Юрист
Региональный центр ЮНСИТРАЛ
для Азии и Тихого океана

6-7 декабря 2018

Содействие безбумажной торговле

- Упрощение процедур торговли направлено на упрощение процедур и контроля за перемещением товаров → снижение прямых и косвенных издержек торговли.
- Информационно-коммуникационные технологии помогают упрощать ведение торговой деятельности благодаря концепциям и инструментам типа безбумажная торговля и электронное единое окно (ЕО).
- Требуется комбинация политических решений, правовой базы и ИТ-инфраструктуры.
- Благоприятная правовая среда необходима для обеспечения исполнения законов, регламентов и договоров.

Создание благоприятной правовой среды

- Цель: устранение правовых препятствий при использовании электронных коммуникаций (B2B, B2G и G2G).
- Существующее право не меняется:
  - Договорное право, таможенный кодекс, и т.д.
- К факторам, требующим внимания, относятся:
  - Правовая традиция, а именно отношение к регулированию vs. благоприятствующим законам;
  - Превалирующие культурные и экономические модели;
  - технологические: архитектура единого окна, е-подпись/методы удостоверения подлинности.
- Желательно применять одно и то же законодательство к частному и государственному сектору в максимально возможной степени.

Правовая среда для содействия безбумажной торговле: частный сектор

- Обмены B2B подпадают под действие коммерческого права.
- Всеобъемлющий принцип коммерческого права – «автономия сторон» или «свобода договора»
- Одно из последствий – стороны свободны выбирать технологию, используемую для их электронных обменов.
- Законы е-коммерции B2B часто основаны на текстах ЮНСИТРАЛ.
- Правовое единообразие способствует взаимному правовому признанию электронного обмена и «правовой взаимозаменяемости.

Правовая среда для содействия безбумажной торговле: государственный сектор

- Электронное ЕО выполняет регуляторные функции, которые подпадают под область действия таможенного закона - ответвление от публичного/административного права.
- Коммерческие операторы должны соблюдать эти регуляторные функции.
- Одно из последствий – коммерческих операторов могут попросить использовать конкретные форматы обмена и технологии ЕО.
  - Это влечет дополнительные издержки на соблюдение требований, что может отбивать охоту использовать инструменты ЕО.
- Нет единообразия в технических и юридических стандартах ЕО.
  - Это препятствует взаимному правовому признанию электронного обмена и, как следствие, “правовой взаимозаменяемости».

Правовая среда для содействия безбумажной торговле : примирение частного и государственного сектора

- Международная торговля – это сделка B2B; ЕО это сделка B2G; трансграничное ЕО – это сделка G2G
- Законодательные потребности: способствовать отечественным обменам B2G, международным обменам G2G
- В успешных случаях, одни и те же законы применяются к частному и государственному сектору.
  - Такой подход упрощает подачу торговых данных коммерческими операторами.
  - Это также усиливает регуляторные функции.
- По этой причине Рамочное соглашение об упрощении процедур трансграничной безбумажной торговли в Азиатско-Тихоокеанском регионе зависит от использования текстов ЮНСИТРАЛ.

Правовые вопросы, касающиеся содействия безбумажной торговле

- В рекомендации 35 СЕФАКТ ООН перечисляются правовые вопросы важные для содействия безбумажной торговле, включая электронные единые окна.
- Сюда относятся:
  - е-сделки и е-договора;
  - Удостоверение подлинности/безопасность (е-подписи/управление идентификацией пользователя (IdM);
  - Защита и хранение данных, включая архивирование и совместное использование данных;
  - Киберпреступления, цифровая криминалистика.
- Законодательные потребности можно идентифицировать путем сравнения наилучших международных юридических стандартов и существующего законодательства (“контрольный список”).

Закон об электронных сделках и подписях

- Основной компонент благоприятствующей стороны закона об е-коммерции
- Позволяет адаптировать традиционное договорное и гражданское право к электронной среде, не меняя его
- Основан на четырех фундаментальных принципах:
  - Технологическая нейтральность
  - Функциональная равнозначность
  - Недопущение дискриминации
  - Автономия сторон
- Тексты ЮНСИТРАЛ предлагают глобальное модельное законодательство
  - Они являются де-факто стандартами в большинстве стран Азии и всего Тихоокеанского региона

Кибербезопасность

- Кибербезопасность – ведущая задача и для частного, и для государственного сектора.
- ИТ-системы могут быть более или менее надежными, чем бумажный документооборот, в зависимости от архитектуры и операционных стандартов.
- Погоня за кибербезопасностью не должна препятствовать использованию электронных сообщений:
  - Необходимо различать разных пользователей и типы сделок
- Вопросы управления идентификацией пользователя
- Полезный инструмент для трансграничного сотрудничества – Конвенция по киберпреступлениям Совета Европы (Будапештская конвенция), которая все больше становится шаблоном для национальных законов

Закон о неприкосновенности и защите данных

- Касается вопросов, связанных с использованием данных, включая персональные данные, такие как:
  - Согласие на обработку данных и отзыв согласия
  - Доступ к персональным данным: исправления, передача (право на переносимость данных), удаление (право быть забытым)
  - Неавторизованный доступ к данным (утечка данных)
- Региональные и глобальные модели
  - Общий регламент ЕС по защите данных
  - Программа-искатель личных данных АТЭС
  - Конвенция о защите частных лиц в отношении автоматизированной обработки данных личного характера

(CETS 108)

Другие приоритетные правовые вопросы: получение доказательств, конфиденциальность

- Важность содействия в получении доказательств при проведении расследований и обеспечения допустимости доказательств в уголовных и других процессах:
  - В том числе на международном уровне.
- ЕО основано на обмене коммерческих чувствительных данных:
  - Обязанность сохранять конфиденциальность остается неизменной
- Соглашения по содействию безбумажной торговле и единому окну содержат рекомендации по политике:
  - СУПТ ВТО, Рамочное соглашение об упрощении процедур трансграничной безбумажной торговли в Азиатско-Тихоокеанском регионе (РС-БТ), главы по е-коммерции ССТ

Мандат ЮНСИТРАЛ

- Основной юридический орган системы ООН в области коммерческого права
- Функционирует 50 лет на основе всемирного членства
- Мандат ЮНСИТРАЛ:
  - Поэтапная гармонизация и модернизация международного торгового права за счет разработки и стимулирования использования законодательных инструментов в ключевых областях коммерческого права
- ЮНСИТРАЛ начал работать над правовыми аспектами электронной торговли еще в 1980-х:
  - Электронный обмен данными (ЭОД)
  - Международные электронные платежи

Тексты ЮНИСТРАЛ по электронной торговле

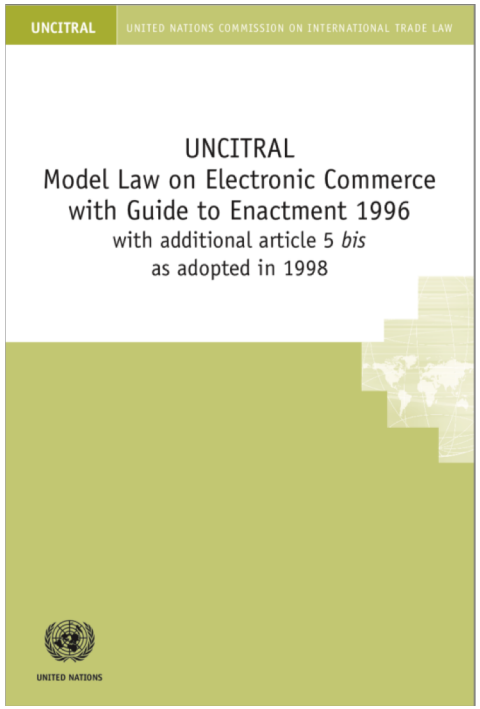
1996
- Типовой закон ЮНСИТРАЛ об электронной торговле

2001
- Типовой закон ЮНСИТРАЛ об электронной подписи

2005
- Конвенция ООН об использовании электронных сообщений в международных договорах

2017
- Типовой закон ЮНСИТРАЛ об электронных передаваемых записях

Типовой закон ЮНСИТРАЛ об электронной торговле (ТЗЭТ)



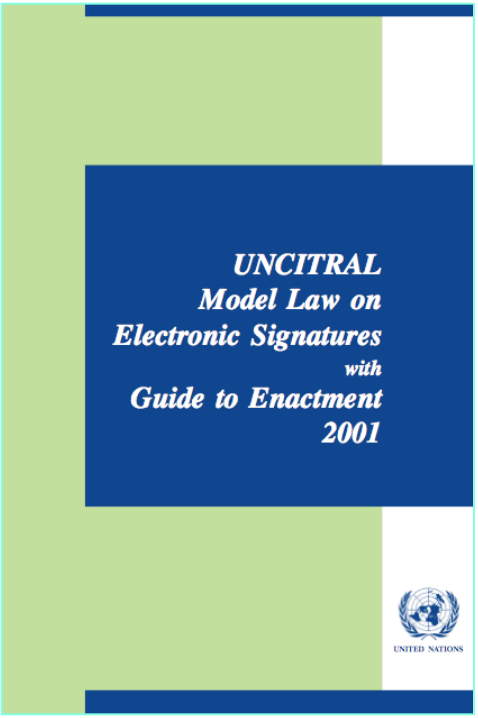
- ТЗЭТ направлен на поощрение коммерческого применения современных средств связи и хранения информации.

- Он основан на трех фундаментальных принципах технологической нейтральности, недопущения дискриминации и функциональной эквивалентности в электронной среде для бумажных концепций, типа «письменная форма», «подпись» и «подлинник».

- Он также устанавливает правила оформления и действительности договоров, заключенных в электронном виде, и атрибуции и сохранения сообщений данных.

- Введен в действие в более чем 70 странах.

Типовой закон ЮНСИТРАЛ об электронной подписи (ТЗЭП)



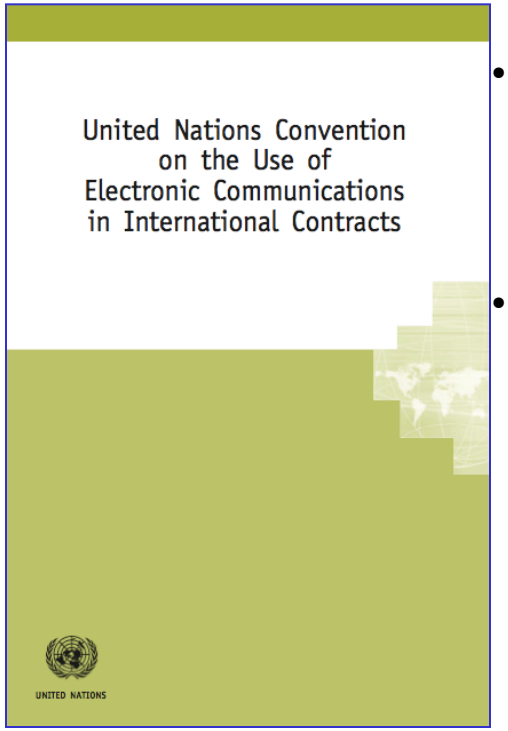
- ТЗЭП направлен повышение юридической однозначности при использовании электронной подписи.

- Он устанавливает критерии технической надежности эквивалентности электронной и рукописной подписей. Здесь используется подход технологической нейтральности, который позволяет избежать преференций в использовании какого-либо конкретного технического продукта.

- Он устанавливает базовые правила по оценке возможной ответственности и обязанностей подписанта, проверяющей стороны и доверенных третьих сторон, участвующих в подписном процессе.

- Введен в действие в более чем 30 странах.

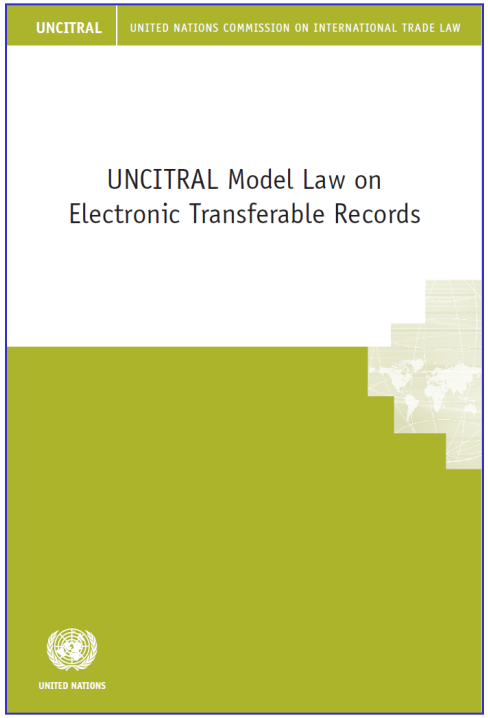
Конвенция ООН об использовании электронных сообщений (е-СС)



- е-СС укрепляет и обновляет положения модельных законов ЮНСИТРАЛ.
- Он направлен на повышение правовой однозначности и предсказуемости торговой деятельности, когда электронные сообщения используются на международной основе.
- Способствует безбумажной торговле благодаря в том числе:
  1) Подтверждению правового статуса электронных сделок путем установления общих требований к функциональной эквивалентности «письменной формы», «подлинника» и «подписи»;
  2) Недопущению дискриминации носителей и технологий;
  3) Содействию трансграничному признанию электронных подписей;
  4) возможности использовать электронные сообщения в альтернативных механизмах разрешения споров.

- Статус: 18 подписантов, 10 государств-участников.

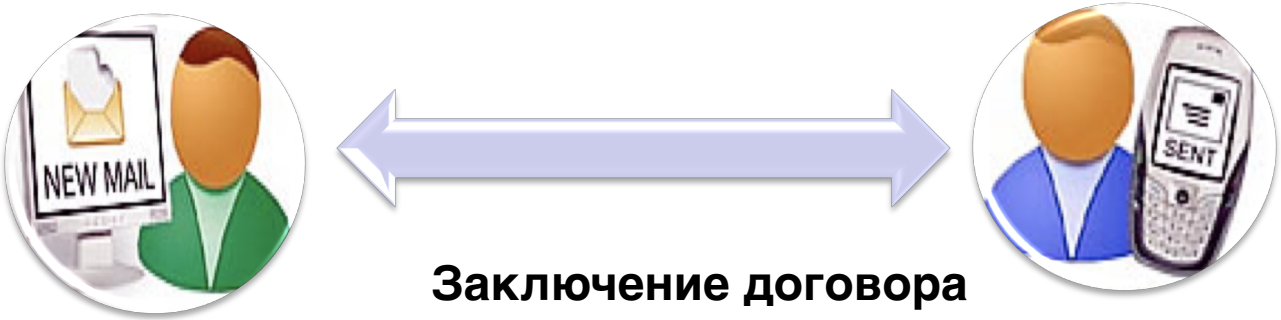
Модельный закон ЮНСИТРАЛ об электронных передаваемых записях (ТЗЭПЗ)



- ТЗЭПС способствуют использованию электронных передаваемых записей, которые являются электронными эквивалентами документов или инструментов, содержащих право на поставку товаров или оплату денежных сумм. Он позволяет выдавать единую электронную запись, заменяющую транспортные, финансовые и таможенные документы.
- Он способствует упрощению безбумажной торговли, так как товаросопроводительные документы содержат точную обновленную и полную информацию об отгруженных товарах, и поэтому являются источниками ценных данных для подачи в единое окно.
- Технологически нейтральные и особенно совместимы с использованием блокчейна.

Недопущение дискриминации электронных сообщений

Действительность сообщения не должна отрицаться только по причине того, что оно в электронной форме.

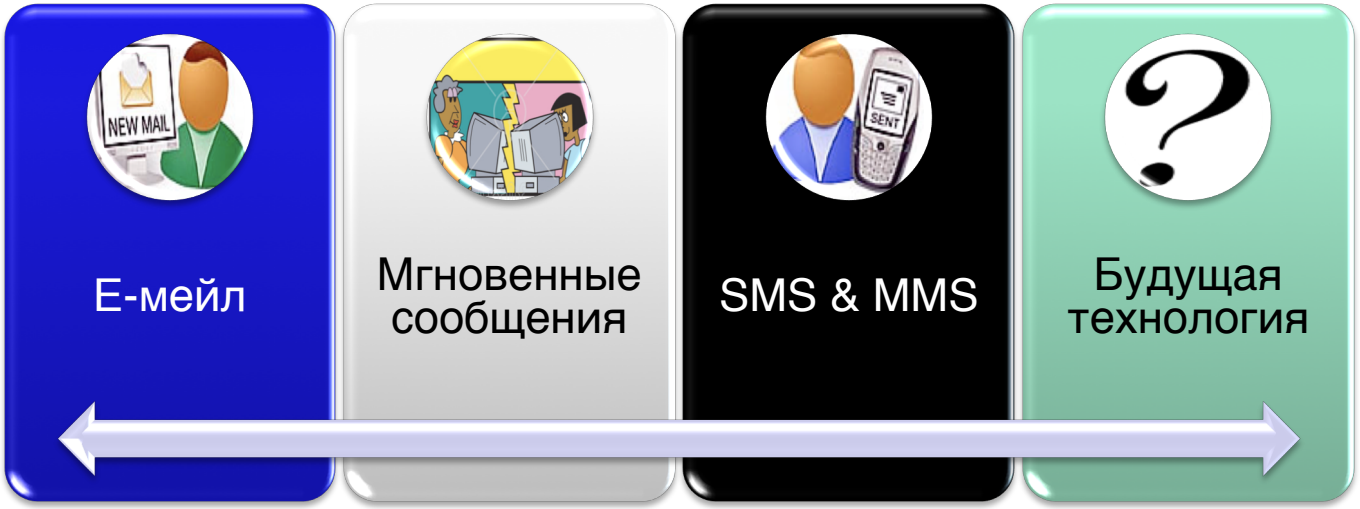


Заключение договора

(письменная форма, подпись)

Технологическая нейтральность

- Различные технологии (ЭОД, е-мейл, Интернет, мгновенные сообщения, факс, и т.д.) должны иметь равное обращение с законодательной точки зрения.
- Такой подход сокращает барьеры для использования будущих технологий.



Функциональная эквивалентность

• Устанавливает критерии, при которых достигаются цели и функции бумажных требований (например, письменная форма, подпись, подлинник, архивирование).

Автономия сторон

Стороны должны иметь право выбирать:

• использовать (или не использовать) электронные сообщения;

• уровень технологии и безопасности, подходящий для их сделок.

Статус реализации текстов ЮНСИТРАЛ

A = принято; S = подписано; Ac = присоединились

	ТЗЭТ	ТЗЭП	е-СС	ТЗЭПЗ
Афганистан				
Азербайджан			Ac	
Китай	A	A	S	
Грузия				
Казахстан				
Кыргызская Республика				
Монголия				
Пакистан	A			
Таджикистан				
Туркменистан				
Узбекистан				

Рамочное соглашение об упрощении процедур трансграничной безбумажной торговли в Азиатско-Тихоокеанском регионе

- Региональное рамочное соглашение, которое рассчитано на добровольную реализацию.
- Основано на двух дополняющих принципах технической взаимозаменяемости и взаимного правового признания.
- РС-БТ касается трех фундаментальных принципов, непосредственно важных для взаимного трансграничного признания электронных сообщений (Ст. 5). Те же принципы обосновывают тексты ЮНСИТРАЛ по электронной торговле;
  - ✓ Принцип недопущения дискриминации
  - ✓ Принцип функциональной эквивалентности;
  - ✓ Принцип технологической нейтральности.

Связь с другими благоприятствующими правовыми инструментами

- Взаимное правовое признание электронных сообщений на международном уровне можно достичь благодаря:
  - Принятию договоров;
  - Гармонизации национальных законов на основе единообразных модельных законов.
- Статья 10, абзац 1 РС-БТ указывает на необходимость принятия таких договоров и законов.
  - Они могут быть глобальными (ЮНСИТРАЛ) или региональными (например, Программа-искатель личных данных АТЭС и Правила о трансграничной конфиденциальности данных).
  - Они имеют более широкую область действия, чем упрощения процедур безбумажной торговли: они в целом ставят целью стимулировать и содействовать е-торговле.

Что дальше: общий обзор

- Существует множество единообразных правовых инструментов.
- Их принятие и реализация в поддержку трансграничной е-торговли и упрощения процедур безбумажной торговли является приоритетом.
- Что касается обменов данными ЕО, то может понадобиться совместное использование данных для того, чтобы конкретные соглашения охватывали вопросы типа ответственность операторов ЕО, соглашения об уровне обслуживания.
  - РС-БТ служит законодательным зонтиком для таких соглашений.
- Субрегиональные механизмы также могут со-существовать и должны согласовываться с региональными и глобальными текстами.
- Правовые вопросы могут казаться сложными, но имеются инструменты для их решения.

Будущие шаги

- Страны, желающие участвовать в цифровой экономике должны иметь современное законодательство во всех областях
- Такое законодательство необходимо регулярно обновлять, так же как и программное обеспечение
  - Закон ЮНСИТРАЛ «е-торговля 2.0»
- Вопросы, представляющие особенный интерес:
  - Дальнейшая гармонизация законодательства
  - Содействие трансграничным обменам
    - Конвенция ООН об использовании электронных сообщений
  - Закрытие пробелов B2G при упрощении процедур безбумажной торговли
    - Рамочное соглашение об упрощении процедур трансграничной безбумажной торговли в Азиатско-Тихоокеанском регионе.
    - Модельный закон ЮНСИТРАЛ об электронных передаваемых записях

Спасибо за внимание!

Для подробной информации посетите вебсайт ЮНСИТРАЛ:

https://uncitral.un.org