**Ответы Министерства связи и массовых коммуникаций Российской Федерации на вопросник по Юрисдикции Сквозной Рабочей группы сообщества по усовершенствованию подочетности ICANN, Рабочий поток 2**

Министерством связи и массовых коммуникаций Российской Федерации (Минкомсвязь России)  — федеральный орган исполнительной власти, который занимается выработкой и реализацией государственной политики и нормативно-правовым регулированием в следующих сферах:

* сфере информационных технологий (включая использование информационных технологий при формировании государственных информационных ресурсов и обеспечение доступа к ним),
* сфере электросвязи (включая использование и конверсию радиочастотного спектра) и почтовой связи,
* сфере массовых коммуникаций и СМИ, в том числе электронных (включая развитие сети Интернет, систем телевизионного (в том числе цифрового) вещания и радиовещания и новых технологий в этих областях),
* сфере печати, издательской и полиграфической деятельности,
* сфере обработки персональных данных.

Минкомсвязь России является одним из учредителей Координационного центра доменов RU/РФ, который является администратором национальных доменов верхнего уровня .RU и .РФ. и выполняет функции национальной регистратуры, и активно участвует в принятии важных стратегических решений, касающихся вопросов развития российских национальных доменов.

**1. Повлияла ли юрисдикция ICANN каким бы то ни было образом на ваш бизнес, частную жизнь или возможность использования или покупки услуг, связанных с доменными именами?**

**Ответ - Да.**

ICANN, являясь глобальной операционной организацией и выполняя, по сути, наднациональные функции, тем не менее, находится под  юрисдикцией одного государства,  и обязана соблюдать все законы, правила и постановления, действующие в США, включая  программы экономических и торговых санкций как указано в [gTLD Applicant Guidebook](https://newgtlds.icann.org/en/applicants/agb/guidebook-full-04jun12-en.pdf) (Руководство Заявителя для новых доменов верхнего уровня) версия 2012-06-04 Раздел 1.2 пункт 1.2.1:

*«Компания ICANN должна соблюдать все законы, правила и постановления, действующие в США. К таким сводам постановлений относится программа экономических и торговых санкций, которую проводит Управление по контролю за иностранными активами (OFAC) Министерства финансов США. Эти санкции действуют в отношении определенных стран, а также частных лиц и организаций, которые включены в «черный» список OFAC — Список граждан особых категорий и запрещенных лиц. Компании ICANN запрещено предоставлять большинство товаров или услуг жителям и государственным органам стран, против которых применяются санкции, а также лицам, включенным в «черный» список, без разрешения правительства США. ICANN обычно не стремится получить лицензию на предоставление товаров или услуг лицам или организациям, занесенным в «черный» список.»*

В дополнение к уже изложенному требованию из gTLD Applicant Guidebook, аналогичное юридическое положение, требующее исполнения всех  законов, правил и постановлений, действующих в США, а том числе и программы экономических и торговых санкций, которую проводит Управление по контролю за иностранными активами (OFAC) Министерства финансов США, есть и в документе, регулирующем Аккредитацию новых Регистраторов (Раздел 4. «Процесс подачи Заявки» документа «Аккредитация Регистратора: Заявка». И, таким образом, не только податели заявок на новые домены верхнего уровня (которые могут стать Реестрами по результатам обработки заявок) обязаны соглашаться с такими требованиями, но и компании, собирающиеся получать Аккредитацию Регистратора ICANN.

В соответствии с решением администрации США [Executive Order 13685](https://www.treasury.gov/resource-center/sanctions/Programs/Documents/ukraine_eo4.pdf) (от 19 декабря 2014) запрещающим американским компаниям с 1 февраля 2015 г. оказывать услуги и продавать товары в Республике Крым вести бизнес с физическими и юридическими лицами, расположенными в Республике Крым, в январе 2015 года находящиеся в Крыму пользователи Google Apps получили уведомление, что в течение недели доступ к услугам для физических лиц на данной территории будет приостановлен. За этим событием последовали аналогичные уведомления от других американских технологических компаний, в том числе Amazon, Apple, Paypal. Вскоре после этого были получены обновления веб-браузера Chrome от Google с сообщением о блокировке и/или удаления сайтов и хостинга, зарегистрированных на физических лиц, проживающих на этой территории.

Доменная индустрия не осталась в стороне. Ряд американских компаний Регистраторов, в частности GoDaddy, в одностороннем порядке **заявили об удалении из реестра зон,** в том числе .com, .net, .org и .info, доменных имен Администраторов доменов из Республике Крым. Американские Регистраторы сослались на торговые ограничения, которые не позволяют американским компаниям вести бизнес с физическими и юридическими лицами, расположенными в Республике Крым.

Таким образом американские компании были вынуждены исполнить [Executive Order 13685](https://www.treasury.gov/resource-center/sanctions/Programs/Documents/ukraine_eo4.pdf). Данный прецедент подчеркивает насколько уязвима стабильность работы Интернет при нахождении ICANN в юрисдикции США, так как ICANN, как и любая американская компания, должна безусловно исполнять все требования национального законодательства.

В заявлении представителя России на 52-й конференции ICANN и в Совместном заявлении, поддержанном лидерами российского интернет-сообщества (Координационным центром доменов RU/РФ; Российской ассоциации электронных коммуникаций; Региональным общественным центром интернет технологий (РОЦИТ); Союзом интернет операторов; Фондом развития интернет-инициатив; Организацией по борьбе с цензурой в Интернет RuBlackList.NET и др.) на российском Форуме по управлению Интернетом (RIGF-2015), данные действия получили оценку сообщесва как дискриминирующие права пользователей сети Интернет по территориальному принципу.

С 2015 года и по данный момент нам не известно ни об одном случае получения лицензии OFAC корпорацией ICANN для кого-либо из своих прямых контрагентов, как Регистраторов, так и Реестров, что не позволяет считать  риск применения такого регулирования не заслуживающим внимания.

Также считаем, что мы счетаем необходимым проведение анализа не только уже свершившихся и подтвержденных актов невыполнения ICANN своих функций по причине юрисдикции, но и проведения анализа рисков возможного невыполнения ICANN своих функций в будущем по причине юрисдикции.

Рабочая группа сообщества по усовершенствованию подочетности ICANN не должна подменять всесторонний анализ рисков только сбором информации о свершившихся инцидентах. В связи с этим мы рекомендуем Рабочей группе сообщества по усовершенствованию подочетности ICANN (CCWG-Accountability) в рамках Рабочего потока 2 провести всесторонний анализ рисков для ICANN и решений призванных избежать выявленных рисков.

**2. Повлияла ли юрисдикция ICANN\* на какой-либо относящийся к доменным именам процесс урегулирования спора или разбирательство в суде с вашим участием?**

**Ответ - Нет данных**

**3.** **Есть ли у вас копии документов и/или ссылки на какие-либо достоверные сообщения об опыте других лиц, позволяющем дать ответ на приведенные выше вопросы?**

**Ответ - Нет**

**4.** **а. Известно ли вам о каких-либо существенных, документально подтвержденных случаях, когда ICANN не смогла выполнить свою миссию по причине юрисдикции?**

**Ответ - Нет данных**

Миссия ICANN изложена в документе «ICANN Bylaws» (<https://www.icann.org/resources/pages/bylaws-2012-02-25-en#I>)

*«The mission of The Internet Corporation for Assigned Names and Numbers («ICANN») is to coordinate, at the overall level, the global Internet's systems of unique identifiers, and in particular to ensure the stable and secure operation of the Internet's unique identifier systems. In particular, ICANN:*

*1. Coordinates the allocation and assignment of the three sets of unique identifiers for the Internet, which are*

*a. Domain names (forming a system referred to as "DNS");*

*b. Internet protocol ("IP") addresses and autonomous system ("AS") numbers; and*

*c. Protocol port and parameter numbers.*

*2. Coordinates the operation and evolution of the DNS root name server system.*

*3. Coordinates policy development reasonably and appropriately related to these technical functions.»*

По нашему мнению пункт  «3» не может быть исполнен полностью, поскольку все политики/правила (ICANN термин «policies»), и их  применение (ICANN термин «implementation») рассматриваются с точки зрения Калифорнийского законодательства  (поскольку ICANN является «nonprofit public benefit corporation») и это не позволяет в полной мере соответствовать требованиям современного мира, в котором сами Реестры доменов верхнего уровня, заключают договора с Регистраторами, а так же Регистраторы заключают договора с Администраторами доменов согласно законодательству других стран, что неизбежно приводит к проблемам с разрешением конфликтов между  разными национальными законодательствами. В связи с этим, вопросы несоответствия политик и договоров ICANN требованиям различных национальных законодательств регулярно поднимается на официальных Конференциях ICANN.

В данный момент наиболее широко известным примером такого несоответствия правилам и договорам ICANN является вступающий в силу  25 Мая 2018 года закон новый ЕС  о Персональных данных (GDPR, (EU) 2016/679), идущий на смену Директиве 95/46/EC, которая была ратифицирована Российской Федерацией.

На конференции ICANN в Копенгагене (март 2017), были проведены встречи с представителями Регуляторных органов ЕС по защите Персональных данных  (Council of Europe Data Protection Commissioners), которые показали полную неготовность ICANN к вступлению в силу такого закона, характеризующегося очень жесткими требованиями ко всем стадиям работы с персональными данными.

( <https://schedule.icann.org/event/9np1/gac-meeting-council-of-europe-data-protection-commissioners> - встреча с GAC,

<https://schedule.icann.org/event/9nnl/cross-community-discussion-with-data-protection-commissioners> - встреча с участниками конференции)

Например, требование данного закона о «праве на забвение» (<http://ec.europa.eu/justice/data-protection/reform/files/regulation_oj_en.pdf>, (66), страница L 119/13) и о необходимости возможности изъятия Согласия (Consent), физически невыполнимо на данный момент, поскольку после удаления домена из DNS в течение времени, требуемого на прохождение всех стадий жизненного цикла домена (<https://www.icann.org/resources/pages/gtld-lifecycle-2012-02-25-en>, Redemtion Grace, Pending Delete фазы ), все еще можно получить данные Администратора домена через WHOIS сервис.

При этом список таких несоответствий на данный момент не составлен ICANN, несмотря на то, что опубликован данный закон ЕС был почти год назад (27 апреля 2016), что может позволить сделать выводы о том, как исполняется Миссия ICANN с учетом требования юрисдикции.

В качестве документальных данных можно привести транскипт записи с сессии GAC c  представителями Регуляторных органов ЕС по защите Персональных данных  (Council of Europe Data Protection Commissioners) на конференции ICANN 58, Хельсинки (<http://schd.ws/hosted_files/icann58copenhagen2017/9c/I58CPH_Mon13Mar2017-GAC%20Meeting%20-%20Council%20of%20Europe%20Data%20Protection%20Commissioners-en.pdf>).

Мы твердо придерживаемся позиции, что кроме анализа уже совершенных и подтвержденных случаев (post factum), когда ICANN не смогла выполнить свою миссию по причине юрисдикции, необходимо проанализировать следующее актуальные вопросы по существу ситуации:

* Почему ресурсы глобальной общественной инфраструктуры, которой фактически является сеть Интернет, находятся под юрисдикцией одной страны?
* Почему все ccTLD - страновые домены (например «.RU» или любой другой страны) должны быть предметом юрисдикции одной страны?
* Как географические домены (например, «.AFRICA») должны быть предметом юрисдикции США?

Такой подход может позволить избежать потенциальных рисков, в частности, когда ICANN будет вынуждена выполнять условия торговых санкций или решений суда определённой юрисдикции.

**б. Располагаете ли вы документами, подтверждающими существование альтернативной юрисдикции, где ICANN не столкнулась бы с препятствиями при выполнении своей миссии?**

**Ответ – Да, сылаясь на прецедент, приведенный в п.1.**

В связи с этим считаем необходимым провести детальную оценку справедливого распределение средств управления Интернетом на основе международных соглашений между странами под эгидой ООН (см. [Устав ООН](http://www.un.org/ru/charter-united-nations/index.html)), вне рамок национальных юрисдикций.

В качестве возможных сценариев решения проблемы с юрисдикцией ICANN призываем обсудить различные варианты. Например, ICANN может быть зарегистрирована в соответствии с международным правом.

Другой возможный сценарий - разнесение по разным юрисдикциям основных функций ICANN (разработка политик, операционная деятельность и управление root zone).

Еще одним сценарием организации деятельности ICANN и решения вопроса юрисдикции может стать решение Правительства США о применении к ICANN юрисдикционного иммунитета в соответствии с United States International Organisations Immunities Act.