

Проверка и оценка применения и действия Общих положений о защите данных (Регламента GDPR) за 2020 год

Взаимодействие ICANN с правительствами и
межправительственными организациями (IGO)

7 мая 2020 год
GE-003



СОДЕРЖАНИЕ

Общие положения	3
Проверка и оценка применения и действия Регламента GDPR за 2020 год	3
Проверка и оценка применения и действия Регламента за 2020 год: тщательное рассмотрение	4
Отношение к ICANN и вкладу корпорации ICANN в открытое обсуждение	6
Публикация отчета о проверке	7

Общие положения

После утверждения Европарламентом и Советом Европы в 2015 году 25 мая 2018 года Общие положения о защите данных (Регламент GDPR) вступили в силу в двадцати восьми (на тот момент) странах-членах Европейского Союза (ЕС). 20 июля 2018 года они вступили в силу в более широких границах Европейской экономической зоны¹.

Регламент GDPR в значительной мере изменил правила защиты персональных данных в странах ЕС, расширил их рамки и усилил действие мер принуждения к их соблюдению. В этом отношении Регламент GDPR укрепил права индивидуальных лиц; в особенности право на забвение, принцип «проектируемой конфиденциальности» и права в отношении автоматизированной обработки данных личного характера. Регламент также расширил возможности сотрудничества для органов по защите данных (DPA) и возможности назначения штрафов в случае нарушений в размерах, сравнимых со штрафами в антимонопольном законодательстве.

Регламент GDPR стал первым в своем роде законом, направившим усилия законодателей на регулирование неблагоприятного влияния перехода на цифровые рельсы на защиту персональных данных. Как предусмотренные, так и непредвиденные последствия этого закона ощущаются во всем мире и практически в каждом секторе экономической деятельности.

Проверка и оценка применения и действия Регламента GDPR за 2020 год

В соответствии с [Рекомендациями Европейской комиссии по оптимизации регулирующего воздействия](#), законодательство ЕС обычно подлежит проверке и рассмотрению его применения по прошествии пяти лет. По итогам проверки в соответствующий закон могут быть внесены изменения.

Однако положение о проверке Регламента GDPR, Статья 97, вступает в силу уже через два года и через каждые четыре года после этого. В ходе каждой проверки Комиссия подготавливает отчет, в котором «в частности, рассматривается применение и действие (а) Главы V о передаче персональных данных в третьи страны или международные организации... [и] (b) Главы VII о сотрудничестве и единообразии» между национальными DPA. При необходимости Комиссия может предлагать поправки к GDPR.

В ходе проверки за 2020 год будет рассматриваться совместная работа и использование европейскими DPA инструментов, предоставляемых GDPR для укрепления сотрудничества между ними, а также степень сопоставимости контроля GDPR за соблюдением закона в различных странах-членах ЕС. Также будет дана оценка системе механизмов утверждения международной передачи данных за пределы ЕС.

Помимо этого в ходе проверки за 2020 год может быть дана оценка предполагаемым несоответствиям в некоторых частях закона, согласно которым страны-члены получают

¹ Европейская экономическая зона (ЕЭЗ) объединяет страны-члены ЕС и три страны-члена Европейской ассоциации и свободной торговли (ЕАСТ) (Исландия, Лихтенштейн и Норвегия) в пределах внутреннего рынка, регулируемого теми же основными правилами. <https://www.europarl.europa.eu/factsheets/en/sheet/169/the-european-economic-area-eea-switzerland-and-the-north>

определенную свободу применения некоторых правил GDPR. При этом будет проведена общая оценка реализации на государственном уровне. Также может быть проверена применимость GDPR к технологиям в отдельных секторах, таким как искусственный интеллект (AI), умная мобильность и блокчейн. В свете кризиса COVID-19 Комиссия также может рассмотреть роль защиты данных в этом контексте и в плане использования технологических средств, таких как приложения по отслеживанию контактов, для ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций.

Тем не менее, проверка и оценка применения и действия Регламента GDPR за 2020 год не будет его полным пересмотром и не приведет к существенным изменениям. Хотя в положении о проверке и оценке GDPR указано, что «при необходимости Комиссия предоставляет приемлемые предложения по изменению данных Положений», как указано выше, «в частности, учитывая развитие информационных технологий», Комиссия не сообщала о рассмотрении таких предложений.

Европейская комиссия будет осуществлять проверку на основании информации, предоставленной странами-членами ЕС, Европарламентом и европейскими DPA. Каждое из этих учреждений уже предоставило свой вклад.² Европейская комиссия также инициировала общественное обсуждение, чтобы получить мнение граждан и заинтересованных сторон по поводу объема проверки GDPR за 2020 год. Проверка должна была рассмотреть международную передачу персональных данных в страны, не являющиеся членами ЕС, и механизмы сотрудничества между государственными органами по защите данных согласно опубликованной дорожной карте для этой инициативы.³ Общественное обсуждение проходило с 1 по 29 апреля 2020 года.

Проверка и оценка применения и действия Регламента за 2020 год: тщательное рассмотрение

На основании запрашиваемых и предоставленных на данный момент данных в ходе проверки Комиссия проведет оценку сотрудничества между DPA, и особенно механизма «единое окно» (OSS). Механизм OSS позволяет контролирующим органам работать с одним DPA, имеющим юридический адрес в ЕС, который координирует работу по трансграничным вопросам с другим государством-членом Ассоциации. DPA составили итоговый отчет по опроснику Комиссии и опубликовали ответы по каждому государству.⁴ Результаты опроса показали некоторые трудности в области сотрудничества между DPA, особенно в плане финансирования, административных различий и различных административных требований национального законодательства. Вследствие этого часто происходят задержки в урегулировании споров и общем принуждении к соблюдению правил. Также возникают проблемы в связи с различными определениями ряда терминов, таких как «проект решения», «неоправданная задержка», «относящаяся к делу информация» и «культурные различия», что может привести к различиям в интерпретации и практике.⁵ Также DPA сообщают о недостаточном финансировании, на что Комиссия, скорее всего, обратит внимание.

² См. комментарии Совета Европы: <https://data.consilium.europa.eu/doc/document/ST-14994-2019-REV-1/en/pdf>, Европарламент (утечка в прессу): https://www.politico.eu/wp-content/uploads/2020/03/SKM_C45820030616021.pdf?utm_source=POLITICO.EU&utm_campaign=9dc3058825-EMAIL_CAMPAIGN_2020_03_06_02_08&utm_medium=email&utm_term=0_10959edeb5-9dc3058825-189796441 и Европейский совет по защите данных: https://edpb.europa.eu/sites/edpb/files/files/file1/edpb_contributiongdprevaluation_20200218.pdf.

³ Дорожная карта расположена по адресу <https://ec.europa.eu/info/law/better-regulation/have-your-say/initiatives/12322-Report-on-the-application-of-the-General-Data-Protection-Regulation>.

⁴ См. https://edpb.europa.eu/individual-replies-data-protection-supervisory-authorities_en.

⁵ См. комментарий контролирующих органов Германии на странице 5 по адресу https://edpb.europa.eu/sites/edpb/files/de_sas_gdpr_art_97questionnaire.pdf

Следует отметить, что за несколько последних месяцев немецкие DPA в первую очередь выражали неудовлетворенность существующей концепцией. В статье в ведущей немецкой деловой газете *Handelsblatt*⁶ сообщалось, что федеральный комиссар по вопросам защиты данных Ульрих Кельбер (Ulrich Kelber) подверг критике нежелание ирландского DPA принять решение по ряду случаев, касающихся крупных технологических компаний, назвав его бездействием «невыносимым». По этой причине «он день ото дня все больше сомневался» в том, «следует ли оставить «единое окно» как есть, внести ли только мелкие изменения, либо необходимо пойти на радикальный шаг». В итоге он поддержал идею централизованного европейского органа в юрисдикции европейского административного законодательства вместо национального законодательства. Комиссар гамбургского органа защиты данных Йоханнес Каспар (Johannes Caspar) выразил схожие опасения, подвергнув критике «сосредоточение главных возможностей по управлению в пределах небольшого количества органов власти».

В конце 2019 года европейский инспектор по защите данных Войтек Вьевьоровский (Wojtek Wiewirowski) заявил в интервью,⁷ что в странах-членах «разногласия касаются не только юридических и культурных соображений, но также и политической ситуации» и что «иногда дискуссия становится очень оживленной». При этом он добавил, что «когда решение принято и голосование проведено, если кто-либо проиграл голосование другим, он следует общему решению».

Касательно международной передачи данных, наиболее вероятно, что в ходе проверки будет рассматриваться положение дел по проверке так называемых Стандартных договорных условий. Это набор составленных ранее договорных условий, которые соблюдают отправитель и получатель персональных данных. Действие этой редакции приостановлено из-за слушания дела Schrems II⁸ в Европейском суде.

В случае несоответствия в способах реализации Регламента у различных стран-членов Комиссия должна рассмотреть различия, которые допускают GDPR. К ним относятся такие вопросы как значения возраста для защиты конфиденциальности детей и понятие согласия, а также другие неразрешенные противоречия, связанные со взаимодействием между государствами, которые представляют проблему для эффективного контроля за соблюдением закона.

Наконец, отчет о проверке должен содержать оценку вклада Регламента GDPR в достижение широких целей политики Комиссии, таких как устойчивое развитие и переход промышленности и общества ЕС на цифровые рельсы, и отношения этих целей к защите персональных данных.

⁶ См. "Datenschützer Kelber bringt neue EU-Behörde gegen Facebook & Co. ins Spiel" по ссылке <https://www.handelsblatt.com/politik/deutschland/datenschutz-verstoesse-datenschuetzer-kelber-bringt-neue-eu-behoerde-gegen-facebook-und-co-ins-spiel/25479302.html>, Handelsblatt 28.01.2020

⁷ Это интервью распространялось в электронных письмах по подписке службы Politico Pro.

⁸ См.

<http://curia.europa.eu/juris/fiche.jsf?jsessionid=64EDEB02E1185F51365CA9D35AEB0C51?id=C%3B311%3B18%3BRP%3B1%3BP%3B1%3BC2018%2F0311%2FFP&oqp=&for=&mat=or&lqrec=en&lqec=&td=%3BALL&jur=C%2CT%2CF&dates=&pcs=Oor&lg=&parties=schrems&pro=&nat=or&cit=none%252CC%252CCJ%252CR%252C2008E%252C%252C%252C%252C%252C%252Ctrue%252Cfalse%252Cfalse&language=en&avg=&cid=6264483>

Отношение к ICANN и вкладу корпорации ICANN в открытое обсуждение

Требования GDPR оказали существенное влияние на меры по защите персональных данных во всем интернет-сообществе. Сюда относится обработка и доступ к регистрационным данным относительно администрирования доменов общего пользования (верхнего уровня) (gTLD).

По запросу Европейского совета по защите данных (EDPB)⁹ и других организаций сообщество ICANN и корпорация ICANN работают над созданием и внедрением модели, которая обеспечит доступ к закрытым регистрационным данным в законных целях. Для создания и внедрения этой глобальной системы необходимо привести требования законодательства о защите данных в соответствие с законными интересами сторон, запрашивающих доступ к закрытым регистрационным данным gTLD, включая важный общественный запрос на предоставление законного доступа к закрытым регистрационным данным для всех участвующих сторон, включая субъекты данных. В связи с этим возникает ряд проблем.

Также нельзя недооценивать возможное отрицательное влияние на обработку доменных имен в контексте управления сетевым трафиком в случае, если обработка данных DNS для целей управления сетевым трафиком будет считаться незаконной без получения согласия всех пользователей.¹⁰

Корпорация ICANN была рада возможности предоставить свое мнение в ходе работы Европейской комиссии по проверке и оценке применения и действия Регламента GDPR. Хотя ICANN интересуют и другие положения GDPR, в ходе данной проверки корпорация ICANN¹¹ сосредоточила внимание главным образом на международной передаче персональных данных в страны, не являющиеся членами ЕС, и механизме сотрудничества между государственными органами по защите данных. Наличие действенных механизмов передачи данных и эффективного и единообразного принятия решений контролирующими органами по вопросам общего применения этих положений имеет особое значение для глобальной деятельности, такой как координация уникальных идентификаторов интернета, которую осуществляет ICANN.

Также комментарий корпорации ICANN затронул тему совместного физического контроля, так как в настоящее время существует большая неопределенность в плане масштаба совместного физического контроля и предмета договоренностей, которых должны достигнуть контролеры. Этот вопрос также освещен в документе «Анализ Единой модели доступа к регистрационным данным в gTLD»,¹² направленном в EDPB. Это оказывает существенное влияние на разработку и внедрение системы WHOIS, в которой принимает участие множество действующих лиц во всем мире и которая может послужить общественным интересам в этой сфере в глобальном масштабе.

⁹ См. https://edpb.europa.eu/news/news/2018/european-data-protection-board-endorsed-statement-wp29-icannwhois_en

¹⁰ См. письмо от 3 декабря Европейского совета по защите данных (EDPB) Ассоциации европейских регуляторов в сфере электронных коммуникаций (BEREC) по вопросу интерпретации EDPB ряда ключевых технических элементов обработки данных электронных коммуникаций и метаданных https://edpb.europa.eu/our-work-tools/our-documents/letters/edpb-response-berec-request-guidance-revision-its-guidelines_en и технический анализ ICANN письма EDPB для BEREC <https://www.icann.org/en/system/files/files/octo-009-en.pdf>

¹¹ Комментарий ICANN приведен по адресу <https://ec.europa.eu/info/law/better-regulation/have-your-say/initiatives/12322-Report-on-the-application-of-the-General-Data-Protection-Regulation/F514217>

¹² <https://www.icann.org/en/system/files/files/unified-access-model-gtld-registration-data-25oct19-en.pdf>

Следует отметить, что по вопросу WHOIS в рамках общественного обсуждения были представлены и другие мнения, помимо комментария корпорации ICANN.

Публикация отчета о проверке

Публикация отчетов о проверке и оценке применения и действия Регламента GDPR за 2020 год была перенесена на июнь и в настоящее время назначена на 3 июня 2020 года.

