

Н.И.Соловяненко

Правовое

регулирование РКІ

законодательство

общее vs специальное

Взаимосвязь общего и специального закона – острый вопрос правоприменения в сфере РКІ

- ▶ Первоначальное впечатление о том, что учитывать этот вопрос - забота «писателей- законотворцев», обманчиво. Результат жестко влияет на тех, кто законы применяет.
- ▶ Законы общие и специальные различаются по сфере или объему воздействия, в том числе по кругу лиц. Специальные представляют собой частный случай первых, а также исключения, изъятия.
- ▶ Доктрина считает **общими** юридические нормы, которые распространяются на **род** данных отношений в целом, а **специальными** - нормы, действующие только в **пределах конкретного вида отношений**.

Правила взаимодействия общих и специальных норм : «Lex specialis derogat generali» и др.

- ▶ **С одной стороны** - действует принципиальное коллизионное правило «**специальный закон имеет приоритет перед общим**». Изначально возникло в Римском праве .
- ▶ **С другой стороны** - не нужно понимать правило «lex specialis derogat lege generali» упрощенно.
- ▶ В каждом конкретном случае нужно обязательно убедиться в том, что специальная норма не противоречит нормам, обладающим большей юридической силой – **иерархии правовых норм**. Нормы, детализирующие, уточняющие также могут быть общими нормами и не иметь приоритета.
- ▶ Классика жанра: влияние ст. 2 ГК РФ и следовательно, всего ГК на соответствующие положения законодательства об электронной подписи.



Влияние общих норм на применение специальных «Щелкни кобылу в нос – она махнет хвостом»

- ▶ Применяя специальные нормы, следует учитывать иерархию норм права.
- ▶ Юридически обеспечивая деятельность УЦ, необходимо обращаться к базовым конструкциям, в том числе – о лицах, правоспособности, представительстве, сделках, обязательствах, договорах. В противном случае конструкция не действует или может быть легко разрушена.
- ▶ Сложность – между общими и специальными нормами, как правило, большая юридическая дистанция.
- ▶ **Взаимосвязь трудно устанавливается, возникают юридические коллизии и нормы из полезных часто превращаются в проблемные**

Влияние общих норм - практика

- ▶ соотношение заявителя и владельца сертификата в случае с юр.лицом (кто субъект обязательства)
- ▶ Реорганизация, в том числе преобразование, запускается ГК РФ и Законом о регистрации юридических лиц, а Закон об электронной подписи не может выйти за пределы этой процедуры.
- ▶ Кто такие третьи лица – ответственность УЦ, право наделять полномочиями (аналогия или доктрина)
- ▶ Соотношение публичного договора, предусмотренного ГК РФ, и Законом об электронной подписи
- ▶ Юридические взаимоотношения в пространстве доверия ЕАЭС (вариант со специальной правоспособностью).

место роль специальных норм

- ▶ роль специальных норм в правовом регулировании РКІ – велика, но правовые конструкции незавершенные.
- ▶ Безусловное признание квалифицированной электронной подписи и возможность ее оспорить
- ▶ Обязанности участников электронного взаимодействия при использовании усиленных электронных подписей и отсутствие ответственности
- ▶ Ответственность удостоверяющего центра: неясные виды и объем.
- ▶ Финансовые требования к аккредитованному удостоверяющему центру.

Универсальное (безусловное) признание

«Информация в электронной форме, подписанная квалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью»

требует дополнительных нормативных или договорных условий, касающихся субъектов, юрисдикции, порядка и т.д. :

кем признается, в каком порядке признается, как осуществляется обязательность признания.

Пример универсального признания – рубль (платежное средство)

Квалифицированная подпись оспорима

Квалифицированная электронная подпись признается действительной до тех пор, пока решением суда не установлено иное, при одновременном соблюдении предусмотренных законом условий :

квалифицированный сертификат создан и выдан аккредитованным удостоверяющим центром,

сертификат действителен на момент подписания электронного документа или на день проверки действительности сертификата,

имеется положительный результат проверки ;проверка осуществляется с использованием средств электронной подписи, получивших подтверждение соответствия и с использованием квалифицированного сертификата лица, подписавшего электронный документ;

квалифицированная электронная подпись используется с учетом ограничений, содержащихся в квалифицированном сертификате

Обязанности участников электронного взаимодействия при использовании усиленных электронных подписей без ответственности

обеспечивать конфиденциальность ключей

Уведомлять удостоверяющий центр и иных участников о нарушении конфиденциальности ключа

не использовать ключ электронной подписи при наличии оснований полагать, что конфиденциальность данного ключа нарушена и т.д.

Отсутствуют нормы об ответственности за неисполнение данных требований закона

Ответственность и финансовое обеспечение

не определены виды и объем ответственность за вред, причиненный третьим лицам в результате:

- 1) неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, вытекающих из договора оказания услуг удостоверяющим центром;
- 2) неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей, предусмотренных Федеральным законом.

Неясно, из чего исходит требование к размеру финансового обеспечения

- ▶ ответственности за убытки, причиненные третьим лицам вследствие их доверия....