

Приложение 07 – Рекомендация № 7: укрепление процесса проведения независимой проверки ICANN

1. Краткая сводка

- Основное назначение процесса проведения независимой проверки — не допустить выхода ICANN за рамки своей ограниченной технической миссии и обеспечить соблюдение корпорацией своего учредительного договора и Устава.
- В ходе процесса консультаций, предпринятого ICANN, было получено множество комментариев с призывами к перестройке и реформированию существующей процедуры независимой проверки ICANN (IRP). Авторы таких комментариев призывали оценивать деятельность ICANN на соответствие некому существенному стандарту поведения, а не просто пытаться определить добросовестность тех или иных действий.
- Соответственно, Сквозная рабочая группа сообщества по усовершенствованию подотчетности ICANN (CCWG-Accountability) предлагает несколько усовершенствований процесса, обеспечивающих такие свойства процедуры независимой проверки, как:
 - Доступность, как с финансовой, так и с официальной точки зрения
 - Транспарентность
 - Эффективность
 - Нацеленность на получение стабильных и согласованных результатов, на которые можно будет опираться при проведении будущих мероприятий

2. Рекомендации группы CCWG по усовершенствованию подотчетности

1. Внести следующие изменения в принципиальные положения Устава с целью видоизменить процесс независимых проверок следующим образом:
 - предусмотреть постоянную судебную коллегия/комиссию арбитров;
 - объединить в составе комиссии экспертов в различных областях;
 - Стандарт рассмотрения
 - повысить доступность Независимой контрольной комиссии;
 - снизить затраты на Независимую контрольную комиссию;
 - Принятие по результатам процедуры таких решений, которые будут иметь юридическую силу

- 2 не допустить изменения характера процессов ICANN, движущей силой которых является принцип «снизу-вверх» и участие многих заинтересованных сторон.

3. Подробное объяснение рекомендаций

- 3 В ходе процесса консультаций, предпринятого ICANN, было получено множество комментариев с призывами к перестройке и реформированию существующей процедуры независимой проверки ICANN. Авторы таких комментариев призывали оценивать деятельность ICANN на соответствие некому существенному стандарту поведения, а не просто пытаться определить добросовестность тех или иных действий. В комментариях высказывались призывы использовать некую процедуру, которая была бы скорее обязательной, чем просто консультативной. Также комментаторы настоятельно призывали обеспечить такие свойства процедуры независимой проверки, как:

- Доступность, как с финансовой, так и с официальной точки зрения
- Транспарентность
- Эффективность
- Нацеленность на получение стабильных и согласованных результатов, на которые можно будет опираться при проведении будущих мероприятий

4 Назначение процедуры проведения независимой проверки

- 5 Основное назначение процесса проведения независимой проверки — не допустить выхода ICANN за рамки своей ограниченной технической миссии и обеспечить соблюдение корпорацией своего учредительного договора и Устава. Процедура независимой проверки должна:

- Наделять сообщество и затрагиваемые частные лица и организации полномочиями для недопущения «сдвига миссии», а также обеспечивать выполнение учредительного договора и Устава посредством обеспечения разумного и доступного доступа к процедуре экспертной оценки действий ICANN.
- Обеспечение ответственности ICANN сообществу и частным лицам/организациям за действия, выходящие за пределы миссии ICANN или нарушающие утвержденные учредительный договор или Устав.
- Уменьшение продолжительности споров за счет создания прецедента, который можно использовать в качестве руководящей и информационной основы для действий Правления и персонала ICANN, организации поддержки и консультативных комитетов и сообщества в связи с разработкой и реализацией политик.

6 Роль процедуры независимой проверки

- 7 Роль процедуры независимой проверки заключается в следующем:

- получать жалобы и принимать меры в связи с тем, что ICANN, через действия или бездействие Правления или персонала, нарушает учредительный договор или Устав (включая нарушения Устава в результате действий по рекомендации или предложению какого-либо консультативного комитета или организации поддержки);

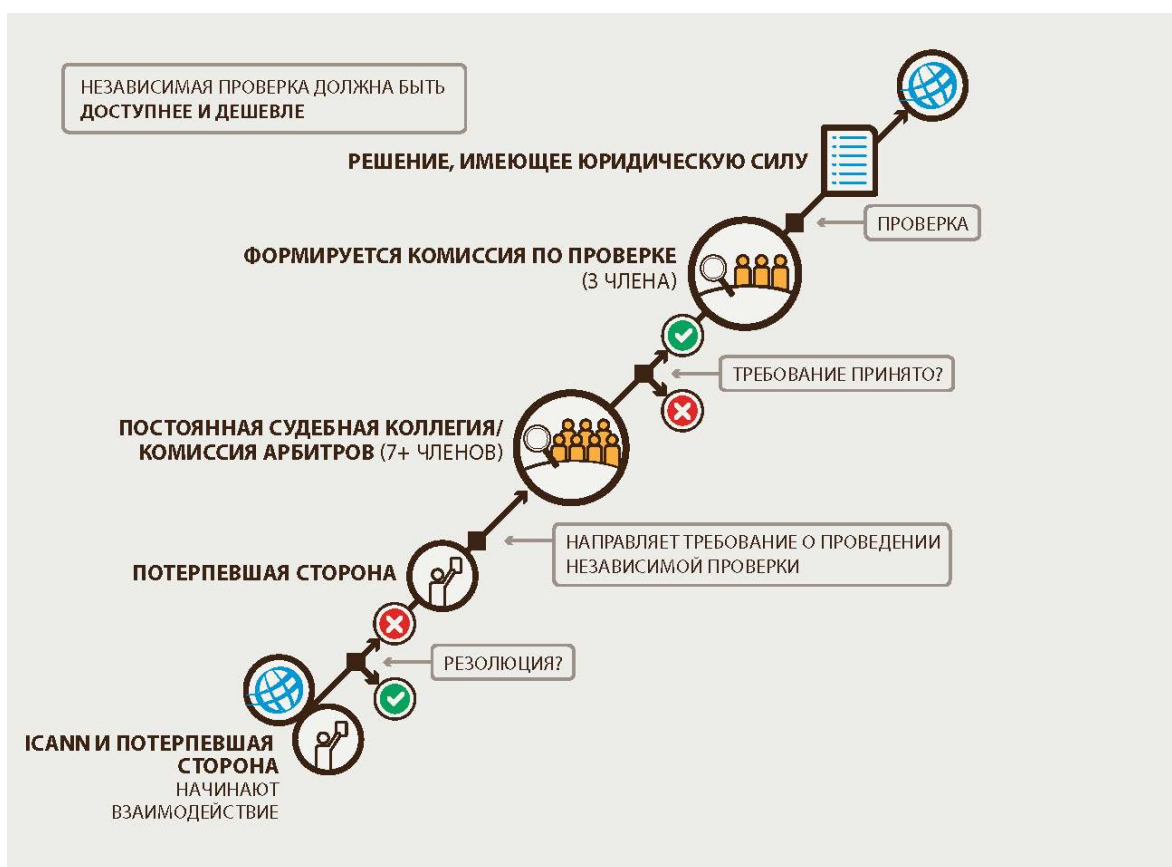
- согласование друг с другом противоречивых решений «комиссий экспертов», принятых в рамках конкретных процессов;
- рассмотрение жалоб и принятие мер в связи с правами единственного участника согласно учредительному договору или Уставу (с учетом порогов голосования); и
- рассмотрение жалоб и принятие мер в связи с несоблюдением корпорацией ICANN требований политики раскрытия информации, содержащейся в документах.

8 Постоянная комиссия

- 9 В рамках процедуры независимой проверки должна быть предусмотрена независимая контрольная комиссия для юридического и арбитражного рассмотрения и принятия решения в отношении жалоб, подаваемых частными лицами и/или сообществом, понесшими существенный ущерб в результате действий или бездействия ICANN в нарушение учредительного договора и/или Устава.

10 Инициирование процедуры независимой проверки

- 11 Пострадавшая сторона инициирует процедуру независимой проверки, подав жалобу с утверждением о том, что те или иные действия или бездействие представляют собой нарушение учредительного договора и/или Устава ICANN. В процедуру независимой проверки также включаются вопросы, явным образом зарезервированные в учредительном договоре или Уставе за единственным членом ICANN.



12 **Возможные результаты процедуры независимой проверки**

13 В результате процедуры независимой проверки должно быть составлено заявление о **соответствии** или **не соответствии** некоего действия/бездействия учредительному договору и/или Уставу ICANN. В рамках, разрешенных законодательством, решения, принятые в результате процедуры независимой проверки, имеют для ICANN юридическую силу.

- Решения комиссий по прецедентным делам из 3 членов могут быть обжалованы в независимой контрольной комиссии полного состава на основании явных ошибок в принятии решений либо использования неверного правового стандарта. Стандарт может быть пересмотрен или дополнен в рамках процесса подгруппы по процедуре независимой проверки, которая будет сформирована.
- Смысл такого баланса между ограниченной возможностью апелляции и ограниченным типом принимаемых решений заключается в том, чтобы смягчить потенциальный эффект, который может иметь одно ключевое решение для нескольких независимых сторон, а также не допустить того, чтобы решения комиссии вынуждали Правление нарушить свои фидуциарные обязанности.
- Ограничение права на апелляцию в дальнейшем компенсируется пятью правами сообщества (указанными на стр. xx), соответствующими Процессами разработки политики и консультациями от консультативных комитетов в соответствии с Уставом.
- Члены независимой контрольной комиссии будут рассматривать и могут применять предыдущие решения других процедур независимой проверки, разрешавших подобные проблемы.
- До вынесения решения Правления/руководства/персонала будут приняты временные (промежуточные, предварительные, до вынесения судебного решения, сохраняющие существующее положение вещей) обеспечительные меры, при условии, что истец может продемонстрировать следующее:
 - Вред, который не может быть устранен после принятия решения или для которого не существует адекватных средств исправления после принятия решения
 - Либо:
 - вероятность успеха по существу дела;
 - достаточно серьезные вопросы по существу дела;
 - соотношение понесенных тягот с явным преобладанием таких тягот для стороны, подавшей жалобу.

14 **Процессуальная правоспособность**

15 Любое лицо, группа или организация, на которых «существенно повлияло» действие или бездействие ICANN, нарушающее учредительный договор и (или) Устав ICANN, имеет право подать жалобу в рамках процедур независимой проверки и потребовать защиты своих прав. Рассмотрение выполняется в течение [количество дней определяется подгруппой IRP] дней с момента поступления информации о предполагаемом нарушении и возможных последствиях нарушения для таких сторон. Единый член имеет процессуальную правоспособность подачи жалоб относительно своих прав в рамках учредительного договора и Уставов. Вопросы, связанные с объединением истцов и вступлением в процесс определяются подгруппой IRP совместно с экспертами и исходной Постоянной комиссией на базе консультаций с сообществом.

16 **Процедура независимой проверки сообщества**

- 17 CCWG-Подотчетность рекомендует предоставить сообществу право на процессуальную правомочность в рамках процедуры независимой проверки. В таких случаях ICANN компенсирует расходы, связанные с Постоянной комиссией, несмотря на то, что подгруппа IRP может рекомендовать подачу жалобы, или другие расходы в объеме, необходимом для предотвращения нарушения процесса.

18 **Исключения: делегирование и повторное делегирование ccTLD**

- 19 В своем письме от 15 апреля 2015 года группа CWG по передаче координирующей роли отметила следующее: «Любые механизмы апелляции, разработанные группой CCWG-Подотчетность, не должны затрагивать вопросы делегирования и повторного делегирования национальных доменов верхнего уровня, поскольку соответствующие механизмы для данного случая должны быть разработаны сообществом национальных доменов в рамках соответствующих процедур».
- 20 По требованию группы CWG-Координирующая роль решения, касающиеся делегирования или отзыва национальных доменов верхнего уровня, должны быть исключены из круга вопросов, могущих служить основанием для рассмотрения в рамках процедуры независимой проверки, до тех пор, пока сообществом национальных доменов верхнего уровня в координации с другими сторонами не будут разработаны соответствующие механизмы апелляции.

21 **Исключения: Ресурсы нумерации**

- 22 Организация поддержки адресов таким же образом сообщила, что разногласия в связи с ресурсами нумерации интернета не входят в область применения процедуры независимой проверки. Согласно требованию Организации поддержки адресов решения в связи с ресурсами нумерации будут исключены из процессуальной правоспособности.

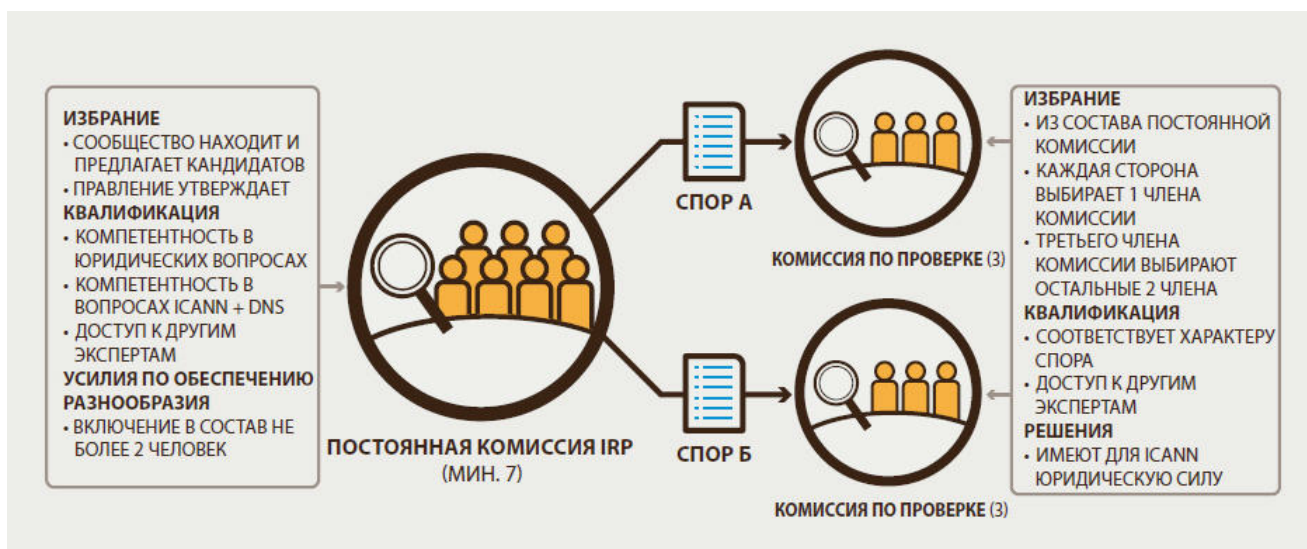
23 **Стандарт рассмотрения**

- 24 Независимая контрольная комиссия в связи с конкретной процедурой независимой проверки решает поставленные вопросы на основании собственной независимой интерпретации учредительного договора и Устава ICANN в контексте применимого регулирующего законодательства. Стандартом проверки считается объективный анализ того, выходит ли оспариваемое действие за рамки миссии ICANN и (или) нарушает ли оно учредительный договор и Устав ICANN. Решения принимаются на основе оценки правомерности претензий истца, выполняемой каждым из членов независимой контрольной комиссии. Комиссия может заново рассматривать каждый случай, выяснять факты и принимать решения на основе таких фактов.

25 **Состав комиссии и компетентность**

- 26 Необходима значительная юридическая компетентность, в частности, в вопросах международного права, корпоративного управления и судебных систем/разрешения споров/арбитража. Члены комиссии должны обладать накопленными с течением времени знаниями в области DNS, а также политики, практики и процедур ICANN. В качестве минимального условия члены комиссии должны пройти обучение принципам работы и

управления системой доменных имен. Члены комиссии должны иметь возможность обращаться в случае необходимости к квалифицированным техническим экспертам. Помимо обязательных требований в плане юридической компетентности и глубокого понимания системы DNS, члены комиссии могут сталкиваться с вопросами, для рассмотрения которых им понадобятся узкоспециализированные знания в области технологий, гражданского общества, бизнеса, дипломатии и регулирования. В том случае, если отдельные члены комиссии будут компетентны в одной или нескольких из этих областей, процедура должна обеспечивать возможность воспользоваться такой квалификацией при необходимости.



27 Многообразие

28 Основным рабочим языком является английский, при этом при необходимости истцу могут быть предоставлены услуги перевода. Необходимо предпринять обоснованные меры для достижения культурного, языкового, гендерного и законно-правового разнообразия и организовать комиссию таким образом, чтобы она включала ограниченное количество представителей из каждого конкретного региона (в зависимости от общего количества членов Постоянной комиссии).

29 Размер комиссии

- **Постоянная комиссия:** не менее 7 членов
- **Комиссия по прецедентным делам:** 3 члена

30 Независимость

31 Члены комиссии должны быть независимыми от ICANN, в том числе от организаций поддержки и консультативных комитетов ICANN. Вознаграждение членам комиссии должно предоставляться по ставке, которая не должна уменьшаться в течении фиксированного срока их полномочий; полномочия члена комиссии могут быть

прекращены только по какой-либо конкретной причине (коррупция, злоупотребление служебным положением в личных целях и т. п.). Для обеспечения независимости членов комиссии срок их полномочий должен быть ограниченным (5 лет без права продления), при этом по завершению такого срока им должно быть запрещено занимать должности в Правлении, Номинационном комитете или других структурах ICANN на протяжении определенного периода времени. Члены комиссии имеют текущие обязательства относительно раскрытия каких-либо существенных связей с ICANN, организациями поддержки и консультативными комитетами, или любыми другими сторонами процедуры независимой проверки.

32 **Отбор и назначение**

33 Отбор членов комиссии выполняется в 4 этапа:

- ICANN в консультациях с сообществом инициирует тендерный процесс по выбору организации, осуществляющей административную поддержку процедуры независимой проверки, начиная с консультаций с сообществом по составлению проекта тендерной документации.
- Затем ICANN предоставляет призыв к выражению заинтересованности со стороны потенциальных членов правления; осуществляет работу с сообществом и Правлением для выявления и обработки заявок от отвечающих требованиям кандидатов с целью сохранения многообразия; проводит первоначальную проверку приложений и работу с ICANN и сообществом для разработки рабочих правил IRP.
- Сообщество выбирает несколько потенциальных членов комиссии из предложенных кандидатур.
- Окончательный отбор утверждает Правление ICANN.

34 **Отзыв**

35 Члены комиссии назначаются на фиксированный срок в (5) пять лет; полномочия члена комиссии могут быть прекращены только по какой-либо конкретной причине (коррупция, злоупотребление служебным положением в личных целях и т. п.). Процесс отзыва разрабатывается в рамках подгруппы процедуры независимой проверки.

36 **Усилия по достижению согласия**

- Прежде чем тот или иной спор будет рассматриваться в рамках официальной процедуры независимой проверки, необходимо предпринять разумные усилия для неформального урегулирования спора, как указано в соответствующей общественной политике.
- Стороны должны сотрудничать для неформального урегулирования, при этом каждая из сторон может выдвинуть независимого посредника для урегулирования спора после первоначальной встречи в рамках процедуры выработки мирового соглашения. Каждая из сторон может прекратить усилия по неформальному урегулированию спора (с применением процедуры выработки мирового соглашения или посредника), если после определенного периода времени такая сторона искренне считает маловероятным достижение соглашения в результате дальнейших усилий.

- Данная процедура должна осуществляться в соответствии с заранее опубликованными понятными правилами, применимыми к обеим сторонам, в четко определенных временных рамках. В частности, Сквозная рабочая группа сообщества по усовершенствованию подотчетности ICANN проверяет процедуры выработки мирового соглашения в рамках Рабочего потока 2.

37 Принятие решений

- В каждом случае на основе Постоянной комиссии формируется комиссия, состоящая из 3 членов. Каждая сторона выбирает одного члена комиссии, а затем эти члены комиссии выбирают третьего. Мы ожидаем, что постоянная комиссия подготовит проект правил данной процедуры, опубликует его для общественного обсуждения и затем доработает его в соответствии с полученными комментариями. Предпочтение должно отдаваться простым и эффективным процессам и понятным и легко выполнимым правилам.
- Решения комиссии принимаются на основе оценки правомерности претензий истца, выполняемой каждым из членов независимой контрольной комиссии. Комиссия может заново рассматривать каждый случай, выяснять факты и принимать решения на основе таких фактов. Все решения должны быть документированными и публичными и отражать обоснованное применение соответствующих стандартов.

38 Решения

- Решения комиссии принимаются простым большинством голосов. В качестве альтернативного варианта принятие решений можно отнести к категории процедур, полномочиями определять которые можно наделить сами независимые контрольные комиссии.
- Группа CCWG-Подотчетность рекомендует предусмотреть порядок, при котором решения независимой контрольной комиссии основывались бы на прецедентах, то есть чтобы комиссия учитывала предыдущие решения. Отдавая предпочтение при принятии решения прецедентному принципу, процесс независимой проверки может тем самым предоставлять определенные ориентиры для будущих действий и бездействия лиц, принимающих решения в ICANN, что может быть весьма ценно. Кроме того, таким образом уменьшается вероятность неодинакового отношения к разным истцам в зависимости от персонального состава комиссии, принимающей решения в том или ином случае.
- Сквозная рабочая группа сообщества по усовершенствованию подотчетности ICANN предусматривает, что если комиссия определила, что действие или бездействие Правления или персонала нарушает учредительный договор или Устав, такое решение является обязательным и Правление и персонал имеют предписание предпринять соответствующие меры для устранения нарушения. Тем не менее, комиссия не заменяет фидуциарных решений Правления собственным решением.
- Предусматривается, что решения комиссии, принимающей решение, или Постоянной комиссии будет возможно принудительно осуществлять в судебном порядке в судах США и других стран, признающих результаты международного арбитража.

39 **Доступность и стоимость**

- Группа CCWG-Подотчетность рекомендует возложить на ICANN бремя всех административных затрат на поддержание данной системы (включая выплату вознаграждения членам комиссии), при этом каждая сторона должна самостоятельно нести затраты на получение юридической помощи. Если комиссия выявит безосновательность требования или защиты или попытку злоупотребления процедурой, она может возложить бремя затрат на проигравшую сторону. ICANN должна принять меры для обеспечения доступности, например через предоставление доступа к бесплатным юридическим услугам сообществу, истцам, являющимся некоммерческими организациями, и другим истцам, которые в ином случае не смогут воспользоваться этой процедурой.
- Комиссия должна выполнять свою работу в сжатые сроки, определяя график рассмотрения на начальном этапе процедуры и в обычных случаях должна принимать решения в определенные стандартные сроки (шесть месяцев). Комиссия актуализирует и предоставляет приблизительный график выполнения в случае невозможности выполнения работ в рамках данного периода.

40 **Реализация**

- 41 Группа CCWG-Подотчетность предлагает принять пересмотренные предложения по процессу независимых проверок в качестве фундаментальных положений Устава. Реализация данных улучшений обязательно требует дополнительной и тщательной проработки. Детальные правила реализации IRP (такие как регламент работы) разрабатываются сообществом ICANN в рамках Сквозной рабочей группы сообщества по усовершенствованию подотчетности ICANN (с привлечением консультантов, соответствующих экспертов и Постоянной комиссии при наличии подтверждения) и утверждаются Правлением, и в таком утверждении не должно быть отказано без достаточных на то оснований. Они могут дополняться по мере наработки дополнительного опыта в рамках того же процесса при необходимости. Также, для обеспечения соответствующего функционирования процесса независимых проверок мы предлагаем проводить периодическую проверку процесса независимых проверок сообществом.

42 **Транспарентность**

- 43 Сообщество выразило озабоченность политикой и организацией политики ICANN в отношении доступа к документам и информации. Свободный доступ к необходимой информации является важнейшим элементом эффективной процедуры независимой проверки. Мы рекомендуем пересмотреть и усовершенствовать политику раскрытия информации по документам (DIDP) в рамках Рабочего потока 2 усовершенствования подотчетности.

4. Изменения по сравнению с вторым проектом предложения рекомендаций по итогам рабочего потока 1

- 44 CCWG-Accountability не внесла значительных изменений в процедуру независимой проверки, описываемую в Проекте 2, так как в ходе второго периода общественного обсуждения она встретила общую поддержку сообщества. Тем не менее, были внесены уточнения в некоторые формулировки и описания.

5. Стресс-тесты, касающиеся данной рекомендации

- ST5, 6, 7, 8 (финансы, чтобы проверить жизнеспособность некоторых финансовых решений)
- ST11, чтобы проверить жизнеспособность действий или бездействий в области безопасности
- ST3 и 4 (действует ли ICANN вразрез с миссией/основными ценностями)
- ST19 и 20
- ST10 и 24 16 (выход за рамки миссии)
- ST13 (предотвращение необоснованных исков)
- ST 22 (несоответствие положениям Устава)
- ST 23 (контроль за соблюдением договорных обязательств)
- ST 26 (реализация протекает на основании политики)
- ST 14 (расторжение документа «Подтверждение обязательств»)
- ST25 (делегирование IANA)
- ST29 и 30 (обеспечение принудительного выполнения)

6. Насколько это отвечает требованиям группы CWG по передаче координирующей роли?

- 45 Рекомендация в том виде, в каком она описана выше, соответствует требованиям CWG-Stewardship на следующих основаниях:
- Создание IRP напрямую выполняет требование CWG-Stewardship о наличии независимой контрольной комиссии.
 - Делегирование/повторное делегирование ccTLD исключается из процедуры независимой проверки

- По требованию группы CWG-Координирующая роль решения, касающиеся делегирования или отзыва национальных доменов верхнего уровня, должны быть исключены из круга вопросов, могущих служить основанием для рассмотрения в рамках процедуры независимой проверки, до тех пор, пока сообществом национальных доменов верхнего уровня в координации с другими сторонами не будут разработаны соответствующие механизмы апелляции.
- Ресурсы нумерации исключаются из процедуры независимой проверки. Организация поддержки адресов сообщила, что разногласия в связи с ресурсами нумерации интернета не входят в область применения процедуры независимой проверки. Согласно требованию Организации поддержки адресов решения в связи с ресурсами нумерации будут исключены из процессуальной правоспособности.

7. Насколько это отвечает критериям NTIA?

46 **Поддержка и усовершенствование модели работы с участием многих заинтересованных сторон**

- Сообщество выигрывает за счет совершенствования механизмов апелляции ICANN, процессов арбитража и дальнейшего укрепления и расширения их обязанностей
-

47 **Обеспечение безопасности, стабильности и отказоустойчивости системы доменных имен интернета**

- Эти меры подотчетности разработаны для участия в поддержании оперативной работы организации
-

48 **Удовлетворение потребностей и ожиданий глобальных заказчиков и партнеров в отношении услуг IANA**

- Эти меры подотчетности разработаны для участия в поддержании оперативной работы организации
-

49 **Поддержание открытости Интернета**

- Механизмы подотчетности помогают снизить вероятность возникновения проблем за счет создания надежных механизмов подотчетности.
-

50 **NTIA не примет предложения, в рамках которых роль NTIA заменяется решениями под руководством правительств других стран или межправительственных организаций**

- не применимо
-