

5. Уголовное право зарубежных государств. Общая часть : [учеб. пособие] / [Н.А. Голованова, В.Н. Еремин, М.А. Игнатов, И.Д. Козочкин и др.] ; под ред. и с предисл. И.Д. Козочкина. – М. : Омега-Л ; ИМПЭ им. А.С. Грибоедова, 2003. – 576 с.
6. Жалинский А.Э. Современное немецкое уголовное право / А.Э. Жалинский. – М. : ТК «Велби», Изд-во «Перспект», 2004. – 560 с.
7. Уголовное право буржуазных стран. Общая часть. Сборник законодательных актов / под ред. А.Н. Игнатова и И.Д. Козочкина. – М. : Изд-во УДН, 1990. – 183 с.
8. Правовые системы стран мира : [энциклопедический справочник] / отв. ред. : А.Я. Сухарев. – М. : Норма, 2000. – 840 с.
9. Соболь О.І. Класифікація злочинів : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.08 «Кримінальне право та криминологія; кримінально-виконавче право» / О.І. Соболь ; Дніпропетровський державний університет внутрішніх справ. – Дніпропетровськ, 2012. – 20 с.
10. Кривоченко Л.М. До питання про кримінально-правовий зміст організованої злочинності / Л.М. Кривоченко // Матеріали заключної конференції спільної Українсько-американської науково-дослідницької програми Академії правових наук України та Національного інституту юстиції США : зб. тез доповідей та наукових повідомлень учасників конференції з української сторони. – Х. : ПФ «Книжкове видавництво Лествиця Марії», 2001. – С. 3–6.
11. Ролінський В.І. Міжнародне кримінальне право. Загальна і Особлива частини : [навч. посібник] / В.І. Ролінський. – К. : Кафедра, 2012. – 268 с.
12. Міжнародне право: екзаменаційний довідник / О.В. Трояновський, Ю.В. Чайковський, Н.О. Якубовська. – О. : Фенікс, 2010. – 246 с.
13. Фисенко И.В. Борьба с международными преступлениями в международном уголовном праве / И.В. Фисенко. – Минск : Тесей, 2000. – 89 с.

УДК 342.72

К ВОПРОСУ О ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ КАК О ВИДЕ КОНФИДЕНЦИАЛЬНОЙ ИНФОРМАЦИИ: ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА

ABOUT PERSONAL DATA AS KIND OF CONFIDENTIAL INFORMATION: LEGAL CHARACTERISTICS

Гутник С.И.,

*ассистент кафедры деликтологии и криминологии
ФГАОУ ВПО «Сибирский федеральный университет»*

В статье исследуется институт персональных данных по законодательству Российской Федерации. Персональные данные рассматриваются как вид конфиденциальной информации. Формулируется вывод, по которому персональные данные могут быть ограничены в свободном использовании.

Ключевые слова: информация, конфиденциальность, персональные данные, паспортные данные, информационная безопасность.

У статті досліджується інститут персональних даних за законодавством Російської Федерації. Персональні дані розглядаються як вид конфіденційної інформації. Формулюється висновок, за яким персональні дані можуть бути обмежені у вільному використанні.

Ключові слова: інформація, конфіденційність, персональні дані, паспортні дані, інформаційна безпека.

The article is head lined the institution of personal data under the legislation of Russian Federation. Personal data is treated as a kind of confidential information. This leads to the possibility of restricting the free flow of personal data which are subject to the privacy mode.

Key words: information, confidentiality, personal data, passport data, informational security.

Законодательные акты в Российской Федерации и за рубежом, раскрывая сущность информационной безопасности, довольно часто оперируют понятиями «конфиденциальная информация», «персональная информация», «персональные данные» («данные личного характера»), «тайна». Между тем понимание сущности института персональных данных невозможно без выработки единого подхода к его пониманию.

Вопрос о сущности персональных данных как разновидности конфиденциальной информации сложен и неоднозначен. Поэтому правовой анализ персональных данных как конфиденциальной ин-

формации следует начинать с понимания института конфиденциальной информации. Таким образом, целью настоящего исследования является изучение института персональных данных сквозь призму признака их конфиденциальности.

На сегодняшний день во многих государствах мира признаётся свобода информационного обмена, а право на получение и распространение информации становится неотъемлемым правом человека. Так, Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод от 04.11.1950 г. в ч. 1 ст. 10 устанавливает, что каждый имеет право свободно выражать своё мнение. Это право включает свободу

придерживаться своего мнения и свободу получать и распространять информацию [1]. Конституция Российской Федерации в свою очередь в ч. 4 ст. 29 закрепляет, что каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом [2].

Между тем очевидно, что это право не является абсолютным, поскольку существует множество обстоятельств, при которых свободное движение и обмен информацией могут наносить значительный ущерб государству и обществу в целом. Последствия от свободного движения негативной информации могут быть несоизмеримо велики в мировом информационном пространстве, что в свою очередь создаёт угрозу стабильности и безопасности мирового сообщества и всей человеческой цивилизации. Именно поэтому свободный обмен информацией может быть ограничен с целью обеспечения безопасности государства и общества.

В качестве одного из способов ограничения права на свободное получение, использование и распространение информации можно рассматривать установление перечня сведений, распространение которых не может быть свободным, – так называемая **конфиденциальная информация**.

Федеральный закон «Об информации, информатизации и защите информации» от 20.02.1995 г. № 24-ФЗ, утративший на сегодняшний день юридическую силу, определял конфиденциальную информацию следующим образом: «Конфиденциальная информация – документированная информация, доступ к которой ограничивается в соответствии с законодательством Российской Федерации» [3]. Это определение было основой для рассмотрения всех дел, связанных с нарушением режима конфиденциальной информации.

Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и защите информации», вступивший в силу на смену прежнего, указанные выше недостатки устранил, отойдя от термина «конфиденциальная информация» и закрепив понятие «конфиденциальность информации». В новом законе «конфиденциальность информации» определена как обязательное для выполнения лицом, получившим доступ к определённой информации, требование не передавать такую информацию третьим лицам без согласия её обладателя [4].

На наш взгляд, подход, который содержался в прежнем законодательном акте, определял разновидность информации и в связи с этим устанавливал, что изначально существует информация, доступ к которой ограничен в силу прямого указания закона. Сегодня термин «конфиденциальность» закрепляет, по существу, критерии отнесения информации к конфиденциальной, в силу чего доступ к ней может быть ограничен, и она не подлежит несанкционированному разглашению.

Таким образом, можно сделать вывод, что определение конфиденциальности информации, содержащееся в Федеральном законе «Об информации...», не является полным. Представляется, что оно должно быть дополнено словами, делающими исключе-

ние из общего правила о легальном ограничении конфиденциальности, которое устанавливается соответствующими нормативными правовыми актами. Поэтому редакция п. 7 ст. 2 Федерального закона «Об информации...» может выглядеть следующим образом: **«7. Конфиденциальность информации – обязательное для выполнения лицом, получившим доступ к определённой информации, требование не передавать такую информацию третьим лицам без согласия её обладателя, за исключением случаев, когда обязанность по передаче такой информации третьим лицам установлена федеральным законом»**.

Термин «персональные данные» существует в российской правовой системе сравнительно недавно. Федеральный закон «Об информации...» 1995 г. определял его как информацию о гражданах, что относится к конфиденциальной информации, и устанавливал правило, в соответствии с которым сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни, а равно информации, нарушающей личную тайну, семейную тайну, тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений физического лица без его согласия, кроме как на основании судебного решения, не допускается [5].

В 2005 г. Россия ратифицировала Конвенцию Совета Европы «О защите физических лиц при автоматизированной обработке данных» 1981 г. (далее – Конвенция), присоединившись, таким образом, к нормам международного права в сфере защиты персональных данных. Конвенция предусмотрела признанное международным сообществом определение персональных данных: «Персональные данные означают информацию, затрагивающую конкретного или могущего быть идентифицированным лица» [6, с. 106–114]. На основании данной Конвенции в 2006 г. был принят, а в 2007 г. вступил в законную силу Федеральный закон «О персональных данных», который закрепил определение рассматриваемого термина. В п. 1 ст. 3 закона установлено, что под персональными данными понимается любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определённому или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных) [7].

Некоторые авторы определяют персональные данные как сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни физического лица, позволяющих его идентифицировать [8].

Согласно другой позиции персональные данные представляют собой информацию (зафиксированную на любом носителе) о конкретном человеке, которая отождествляется или может быть отождествлена с ним [9, с. 244].

Не вызывает сомнений тот факт, что персональные данные являются разновидностью **информации**, поскольку представляют собой определённый набор сведений, позволяющий получить осведомлённость о физическом лице. Персональные данные более чем соответствуют признакам информации, так как уменьшают степень неопределённости о конкретном человеке.

Бесспорным, на наш взгляд, также является и признак **конфиденциальности** персональных данных, поскольку это вид информации, который не подлежит всеобщему разглашению ввиду возможности распространения сведений о частной жизни лица. Как пишет М.В. Бундин, в соответствии со ст. 3 Федерального закона «О персональных данных» конфиденциальность персональных данных заключается в их нераспространении или недопущении действий, направленных на передачу и ознакомление с персональными данными третьими лицами, их опубликование, размещение в открытом доступе [10].

В то же время вопрос о содержании конфиденциальности персональных данных не является однозначным. Если законодательно конфиденциальность рассматривается как обязательное требование не допускать распространения персональных данных, то в литературе эта позиция критикуется. В частности, Н.И. Петрыкина указывает, что конфиденциальность является свойством персональных данных, признаком, переданным им заинтересованными лицами. Обязательство же лица о неразглашении этой информации является следствием этого ее свойства. Персональные данные не становятся конфиденциальными в процессе их оборота, они являются таковыми изначально по своей правовой природе [11, с. 44].

На наш взгляд, данная позиция не всегда является справедливой. Так, персональные данные могут входить в число сведений, на которые распространяется конфиденциальность, или, проще говоря, условие о сохранении их в тайне, а также обязательство о нераспространении без согласия лица. Но в то же время это зависит от конкретного вида правоотношения, а также объема персональных данных, которые необходимо запросить.

Говоря о признаках персональных данных гражданина, следует заметить, что такая информация должна составлять **сведения о частной жизни**. Личность сегодня охраняется государством всесторонне. Следовательно, если охраняется частная жизнь, в качестве ее элементов должны рассматриваться сведения о частной жизни. В этой связи некоторые авторы выделяют такой признак персональных данных, как отнесение их к **личной информации**.

В отношении персональных данных можно выделить другой существенный признак, который красной нитью прослеживается и из положений закона, и из вышеперечисленных подходов к определению персональных данных. Этот признак заключается в **идентифицируемости** человека на основе персональных данных. Он является самым проблемным среди всех остальных вышеупомянутых признаков.

В исследованиях российских юристов на сегодняшний день сформулирована проблема отнесения к персональным данным паспортных данных, а именно серии и номера, в том числе и всех сведений, которые содержатся в паспорте: фамилия, имя и отчество, дата рождения, место рождения, личная подпись, личный код.

Паспорт является документом, удостоверяющим личность гражданина РФ на территории РФ [12; 13]. Паспорт позволяет идентифицировать личность гражданина РФ, поскольку он содержит персональные данные.

Между тем данное положение породило разобщённость мнений в правоприменительной практике, и данная проблема до сих пор не решена окончательно и однозначно.

Так, Управлением Роскомнадзора в отношении ОАО «Т*» установлено нарушение закона «О персональных данных»: «Т*» при перевозке осуществляет обработку персональных данных пассажиров, пользующихся льготными проездными билетами. В соответствии с ч. 1 ст. 22 Закона № 152-ФЗ «Т*» обязано направлять в уполномоченный орган уведомление об обработке таких данных. Но эта обязанность не исполнялась. Арбитражный суд пришёл к выводу, что в соответствии с п. 3 описания нумерация бланка паспорта состоит из 3 групп цифр. Первые 2 группы, состоящие из 4 цифр, обозначают серию бланка паспорта, третья группа, состоящая из 6 цифр, обозначает номер бланка паспорта. Серия и номер паспорта относятся не к личности гражданина, а к бланку документа, удостоверяющего его личность [14].

Существует и иная позиция. Следователем СО по Чкаловскому р-ну г. Екатеринбург СУ СК РФ по Свердловской области 11.02.2013 г. было вынесено постановление об отказе в возбуждении уголовного дела о совершении преступления по ч. 1 ст. 137 Уголовного кодекса РФ. Следователем было установлено, что Ф., ранее знакомый Д., осуществив выход в Интернет, опубликовал на своей странице микроблога в социальной сети изображение её заграничного паспорта, на котором разборчиво видны серия, номер, дата и место рождения, а также дата выдачи с доступом для широкого круга лиц, тем самым разгласив её персональные данные. Статья 137 Уголовного кодекса РФ предусматривает ответственность за деяние, выражающееся в незаконном собирании и распространении сведений о частной жизни лица без его согласия. К сведениям, образующим личную и семейную тайну, относятся субъективно относимые человеком к скрытым от посторонних лиц данные, затрагивающие индивида и его связи в обществе, ранее не разглашавшиеся на публике, а именно сведения, не имеющие общественного значения, а являющиеся доступными исключительно принадлежащему лицу. Таким образом, **к сведениям, составляющим личную и семейную тайну, не относятся фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, а также паспортные данные**, так как данные сведения являются доступными для широкого круга лиц и значимыми для осуществления лицом своих функций в обществе и не являются доступными исключительно принадлежащему лицу. Своими действиями Ф. не выполнил объективную сторону состава преступления по ч. 1 ст. 137 Уголовного кодекса РФ [15].

В практике существует позиция, прямо противоположная вышеприведённым, трактующая закон

совершенно иным образом. Так, Определением судебной коллегии по гражданским делам Московского городского суда от 20.06.2011 г. по делу № 33-16822 оставлено без изменения решение Измайловского суда г. Москвы по иску П. к ООО «Л**» об обязанности ответчика удалить с сайта в сети Интернет несоответствующие действительности и порочащие его честь, достоинство и деловую репутацию сведения и персональные данные, а именно: паспортные данные, адрес места жительства, номера телефонов.

Судом установлено, что 20.07.2010 г. на сайте в сети Интернет ООО «Л**» была размещена информация о том, что П. оказался организатором одного из незаконных «бизнесов», незаконная деятельность П. была прекращена. Также были опубликованы данные о месте жительства П. и **паспортные данные**. Суд, установив факт распространения ответчиком в нарушение требований закона «О персональных данных» персональных данных истца (паспортных данных, адреса места жительства, номеров телефонов) без его согласия, правильно признал, **что нарушение права истца на личную тайну подлежит защите** в соответствии со ст. 150 Гражданского кодекса РФ [16].

Безусловно, рациональная логика присутствует в каждой из представленных позиций. Но охрана прав граждан не должна предполагать альтернатив в вынесении юридически значимых решений, которые могут существенно повлиять на реализа-

цию гражданами своих прав на конфиденциальность персональных данных. Серия и номер паспорта в отрыве от фамилии, имени и отчества, адреса места жительства и даты выдачи паспорта не позволяют никаким образом идентифицировать личность владельца паспорта. Более того, достаточность персональных данных для идентификации гражданина сугубо индивидуальна для каждого вида правоотношений, в которых реализация субъективных прав гражданина связана с идентификацией его личности.

Итак, мы пришли к выводу, что персональные данные представляют собой такую информацию, в отношении которой установлен запрет на её свободный оборот в информационном пространстве и в информационных правоотношениях, за исключением случаев, специально предусмотренных законом. Указанный запрет подкрепляется наличием в законодательстве норм, предусматривающих меры ответственности за нарушение конфиденциальности персональных данных. Если доступ к информации получает неуполномоченное лицо, происходит утрата конфиденциальности. В то же время не все персональные данные имеют ограниченный оборот. Если речь идёт об общедоступных персональных данных, признаки которых установлены ст. 8 Федерального закона «О персональных данных», то на них режим конфиденциальности не распространяется.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ:

1. Конвенция о защите прав человека и основных свобод (заключена в Риме 4 ноября 1950 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2001. – № 2. – Ст. 163.
2. Конституция Российской Федерации : принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2009. – № 4. – Ст. 445.
3. Об информации, информатизации и защите информации : Федеральный закон от 20.02.1995 г. № 24-ФЗ (утратил силу).
4. Об информации, информационных технологиях и защите информации : Федеральный закон от 27.07.2006 г. № 149-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2006. – № 31. – Ч. 1. – Ст. 3448.
5. Об информации, информатизации и защите информации : Федеральный закон от 20.02.1995 г. № 24-ФЗ (утратил силу) // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1995. – № 8. – Ст. 609.
6. О защите личности в связи с автоматической обработкой персональных данных : Конвенция Совета Европы // Сборник документов Совета Европы в области защиты прав человека и борьбы с преступностью. – М. : СПАРК, 1998.
7. О персональных данных : Федеральный закон от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2006. – № 31. – Ч. 1. – Ст. 3451.
8. Бачило И.Л. Информационное право / И.Л. Бачило, В.Н. Лопатин, М.А. Федотов. – СПб. : Юридический центр Пресс, 2005.
9. Липатов А.Б. Защита персональных данных / А.Б. Липатов // Финансовая газета. Региональный выпуск. – 2009. – № 36.
10. Петрыкина Н.И. Правовое регулирование оборота персональных данных в России и странах ЕС (сравнительно-правовое исследование) : дисс. ... канд. юрид. наук / Н.И. Петрыкина. – М., 2007.
11. Бундин М.В. Персональные данные как информация ограниченного доступа по российскому законодательству / М.В. Бундин // Реклама и право. – 2009. – № 1.
12. О гражданстве Российской Федерации : Федеральный закон от 21.05.2002 г. № 62-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2002. – № 22. – Ст. 2031.
13. Об утверждении Положения о паспорте гражданина Российской Федерации, образца бланка и описания паспорта гражданина Российской Федерации : Постановление Правительства РФ от 8 июля 1997 г. № 828 // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1997. – № 28. – Ст. 3444.
14. Картоотека арбитражных дел [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://kad.arbitr.ru/>.
15. Данные паспортов Дикушиной и Токарского не являются персональными данными [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://medved01.livejournal.com/418009.html>.
16. Определение Московского городского суда от 20.06.2011 г. по делу № 33-16822 // СПС «КонсультантПлюс» [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.consultant.ru/>.