

Основы правового регулирования в сфере персональных данных

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ. ОСНОВНЫЕ ПОНЯТИЯ. ПРИНЦИПЫ ОБРАБОТКИ

1. Правовое регулирование обработки персональных данных

Первым международным документом, призванным обеспечить для каждого физического лица, независимо от его гражданства или местожительства, уважение его прав и основных свобод в отношении обработки его персональных данных, стала Конвенция 1981 года.

После того как в 2005 году Российская Федерация ратифицировала Конвенцию, был принят Закон о персональных данных, который является основополагающим документом в регулировании вопросов обработки персональных данных в России. Обработка персональных данных в области трудовых отношений осуществляется в соответствии с ТК РФ.

В Европе действует Общий Регламент о защите персональных данных, принятый в 2016 году.

Действие Регламента распространяется на лиц, находящихся на территории ЕС, т.е. не на граждан стран ЕС, а на любых лиц, находящихся на территории ЕС, и для его применения не имеет значения, на какой территории будет осуществляться обработка персональных данных, следовательно, в отдельных случаях Регламент будет применяться в России.

Например, Регламент может применяться, когда обрабатывающее персональные данные лицо находится не на территории Евросоюза, но обработка персональных данных касается:

- предоставления товаров и услуг субъектам данных в ЕС вне зависимости от того, требуется ли оплата от указанного субъекта данных, или
- мониторинга их деятельности при условии, что деятельность осуществляется на территории ЕС.

Таким образом, Регламент будет распространяться на лиц, осуществляющих обработку персональных данных на территории Российской Федерации, только в отношении тех субъектов персональных данных, которые находятся на территории ЕС.

Как представляется, действие Общего Регламента о защите персональных данных затрагивает российских операторов, которые работают с широким кругом потребителей, в том числе находящихся на территории Евросоюза. Кроме этого, положения Регламента следует применять филиалам и представительствам европейских компаний, расположенных в России, поскольку в этом случае также возможна обработка персональных данных лиц, находящихся на территории Евросоюза.

2. Основные понятия

Что такое персональные данные?

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о персональных данных под **персональными данными** понимается любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных).

Конкретного перечня персональных данных в законе не установлено, что может вызывать определенные сложности.

До 27 июля 2011 г. действовала иная редакция п. 1 ст. 3 Закона о персональных данных, в которой персональные данные определялись как любая информация, относящаяся к определенному или определяемому на основании такой информации физическому лицу (субъекту персональных данных), в том числе его фамилия, имя, отчество, год, месяц, дата и место рождения, адрес, семейное, социальное, имущественное положение, образование, профессия, доходы, другая информация (изменения внесены Федеральным законом от 25.07.2011 N 261-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О персональных данных").

Таким образом, с одной стороны, до внесения изменений перечислялись конкретные персональные данные, что упрощало отнесение той или иной информации к персональным данным. Однако, с другой стороны, в настоящее время в соответствии с действующей нормой под персональные данные может подпадать практически любая информация, которая не только прямо относится к конкретному лицу, но может определить лицо косвенно.

Судебная практика исходит из следующего.

Предоставление оператором связи обезличенных данных его абонентов и IP-адресов, преобразованных в идентификатор абонента (пользователя), без их согласия третьим лицам было признано неправомерным, поскольку суды посчитали, что такая информация относится к определенному либо определяемому косвенно физическому лицу.

См.: решение Арбитражного суда г. Москвы от 11.03.2016, оставленное без изменения Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 23.05.2016 N 09АП-17574/2016.

По мнению Минэкономразвития России (см. письмо от 02.10.2015 N ОГ-Д28-12951), персональными данными являются личные данные (фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, адрес, семейное положение), а также иные данные. Например, для работников персональными данными можно считать и сведения об образовании, профессии, занимаемой должности, стаже работы.

Международное регулирование: понятие "персональные данные"

Согласно пп. "а" ст. 2 Конвенции **персональные данные** означают любую информацию об определенном или поддающемся определению физическом лице ("субъект данных").

Регламент под термином "**персональные данные**" понимает любую информацию, относящуюся к идентифицированному или идентифицируемому физическому лицу ("субъект данных") (п. 1 ст. 4).

При этом **идентифицируемое лицо** - это лицо, которое может быть идентифицировано, прямо или косвенно, в частности, посредством таких идентификаторов, как имя, идентификационный номер, сведения о местоположении, идентификатор в режиме онлайн или через один или несколько признаков, характерных для физической, психологической, генетической, умственной, экономической, культурной или социальной идентичности указанного физического лица.

Таким образом, во всех трех документах основным критерием отнесения тех или иных сведений к персональным данным является возможность отнести эти сведения к

конкретному лицу. При этом лицо может быть как прямо определено (идентифицировано) посредством этих сведений, так и косвенно.

Что относится к персональным данным?
Категории персональных данных

Среди персональных данных можно выделить следующие категории персональных данных.

Во-первых, персональные данные - любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных):

- фамилия, имя, отчество;
- год, месяц, дата рождения;
- место рождения;
- адрес;
- телефон;
- семейное положение;
- социальное положение;
- имущественное положение;
- образование;
- профессия;
- занимаемая должность;
- стаж работы;
- доходы;
- иная информация.

О том, что сведения о заработной плате лица являются информацией, содержащей персональные данные субъекта, разъяснено в письме Роскомнадзора от 07.02.2014 N 08КМ-3681 "О передаче работодателем третьим лицам сведений о заработной плате работников".

В Обзоре судебной практики по делам, связанным с защитой прав потребителей финансовых услуг, утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 27 сентября 2017 г., отмечена позиция, что адрес проживания и номер телефона относятся к персональным данным (Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 01.08.2017 N 78-КГ17-45).

Такие персональные данные обрабатываются в соответствии с общими положениями Закона о персональных данных.

Во-вторых, специальные категории персональных данных:

- расовая или национальная принадлежность;
- политические взгляды;
- религиозные или философские убеждения;
- состояние здоровья;
- состояние интимной жизни.

Обработка специальных категорий персональных данных допускается только в специально предусмотренных ч. 2 ст. 10 Закона о персональных данных случаях.

В ст. 10 "Специальные категории персональных данных" этого Закона установлено следующее:

"1. Обработка специальных категорий персональных данных, касающихся расовой, национальной принадлежности, политических взглядов, религиозных или философских

убеждений, состояния здоровья, интимной жизни, не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

2. Обработка указанных в части 1 настоящей статьи специальных категорий персональных данных допускается в случаях, если:

1) субъект персональных данных дал согласие в письменной форме на обработку своих персональных данных;

2) персональные данные сделаны общедоступными субъектом персональных данных;

2.1) обработка персональных данных необходима в связи с реализацией международных договоров Российской Федерации о реадмиссии;

2.2) обработка персональных данных осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 25 января 2002 года N 8-ФЗ "О Всероссийской переписи населения";

2.3) обработка персональных данных осуществляется в соответствии с законодательством о государственной социальной помощи, трудовым законодательством, пенсионным законодательством Российской Федерации;

3) обработка персональных данных необходима для защиты жизни, здоровья или иных жизненно важных интересов субъекта персональных данных либо жизни, здоровья или иных жизненно важных интересов других лиц и получение согласия субъекта персональных данных невозможно;

4) обработка персональных данных осуществляется в медико-профилактических целях, в целях установления медицинского диагноза, оказания медицинских и медико-социальных услуг при условии, что обработка персональных данных осуществляется лицом, профессионально занимающимся медицинской деятельностью и обязанным в соответствии с законодательством Российской Федерации сохранять врачебную тайну;

5) обработка персональных данных членов (участников) общественного объединения или религиозной организации осуществляется соответствующими общественным объединением или религиозной организацией, действующими в соответствии с законодательством Российской Федерации, для достижения законных целей, предусмотренных их учредительными документами, при условии, что персональные данные не будут распространяться без согласия в письменной форме субъектов персональных данных;

6) обработка персональных данных необходима для установления или осуществления прав субъекта персональных данных или третьих лиц, а равно и в связи с осуществлением правосудия;

7) обработка персональных данных осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации об обороне, о безопасности, о противодействии терроризму, о транспортной безопасности, о противодействии коррупции, об оперативно-разыскной деятельности, об исполнительном производстве, уголовно-исполнительным законодательством Российской Федерации;

7.1) обработка полученных в установленных законодательством Российской Федерации случаях персональных данных осуществляется органами прокуратуры в связи с осуществлением ими прокурорского надзора;

8) обработка персональных данных осуществляется в соответствии с законодательством об обязательных видах страхования, со страховым законодательством;

9) обработка персональных данных осуществляется в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, государственными органами, муниципальными органами или организациями в целях устройства детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семьи граждан;

10) обработка персональных данных осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о гражданстве Российской Федерации.

3. Обработка персональных данных о судимости может осуществляться государственными органами или муниципальными органами в пределах полномочий,

предоставленных им в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также иными лицами в случаях и в порядке, которые определяются в соответствии с федеральными законами.

4. Обработка специальных категорий персональных данных, осуществлявшаяся в случаях, предусмотренных частями 2 и 3 настоящей статьи, должна быть незамедлительно прекращена, если устранены причины, вследствие которых осуществлялась обработка, если иное не установлено федеральным законом".

В-третьих, биометрические персональные данные (сведения, характеризующие физиологические и биологические особенности человека, на основе которых можно установить его личность и которые используются оператором для установления личности субъекта персональных данных).

К биометрическим персональным данным относятся следующие данные, которые позволяют установить личность субъекта и с этой целью используются оператором:

- физиологические параметры (дактилоскопические данные, радужная оболочка глаз, анализы ДНК, рост, вес и др.);
- иные физиологические или биологические характеристики человека, в том числе его изображения (фотография и видеозапись).

В отношении изображений (фотографий и видеозаписей) человека отдельно следует отметить, что не все фотографии и видеозаписи, на которых изображены люди, будут являться их персональными данными.

Биометрическими персональными данными являются следующие фотоизображения:

- цветное цифровое фотографическое изображение лица владельца документа, записываемое на электронные носители информации, содержащееся в основных документах, удостоверяющих личность гражданина РФ, по которым граждане РФ осуществляют выезд из Российской Федерации и въезд в Российскую Федерацию (в соответствии с Перечнем персональных данных, записываемых на электронные носители информации, содержащиеся в основных документах, удостоверяющих личность гражданина Российской Федерации, по которым граждане Российской Федерации осуществляют выезд из Российской Федерации и въезд в Российскую Федерацию, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 04.03.2010 N 125);

- фотографические изображения сотрудников, посетителей государственных и муниципальных органов, предприятий (организаций), содержащиеся в СКУД, поскольку характеризуют физиологические и биологические особенности человека, позволяющие установить, принадлежит ли данному лицу предъявляемый СКУД пропуск, на основе которых можно установить его личность путем сравнения фото с лицом предъявителя пропуска и указываемых владельцем пропуска фамилии, имени и отчества с указанными в СКУД, и эти данные используются оператором для установления личности субъекта персональных данных в случае сомнения в том, что пропуск предъявляется его действительным владельцем;

- фотографическое изображение и иные сведения, используемые для обеспечения однократного и (или) многократного прохода на охраняемую территорию и установления личности гражданина.

Роскомнадзором даны подробные разъяснения по вопросам отнесения фото- и видеоизображения, дактилоскопических данных и иной информации к биометрическим персональным данным и особенности их обработки (см. Приложение N 5).

Биометрические персональные данные могут обрабатываться оператором только при наличии письменного согласия субъекта персональных данных, за исключением случаев, установленных в ч. 2 ст. 11 "Биометрические персональные данные" Закона о персональных данных:

"Обработка биометрических персональных данных может осуществляться без согласия субъекта персональных данных в связи с реализацией международных договоров Российской Федерации о реадмиссии, в связи с осуществлением правосудия и

исполнением судебных актов, в связи с проведением обязательной государственной дактилоскопической регистрации, а также в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации об обороне, о безопасности, о противодействии терроризму, о транспортной безопасности, о противодействии коррупции, об оперативно-разыскной деятельности, о государственной службе, уголовно-исполнительным законодательством Российской Федерации, законодательством Российской Федерации о порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию, о гражданстве Российской Федерации".

Не относятся к биометрическим персональным данным:

1) данные, полученные при сканировании паспорта оператором для подтверждения осуществления определенных действий конкретным лицом (например, заключение договора на оказание услуг, в том числе банковских, медицинских и т.п.), т.е. без проведения процедур идентификации (установления личности);

2) данные, полученные при осуществлении ксерокопирования документа, удостоверяющего личность;

3) фотографическое изображение, содержащееся в личном деле работника;

4) подпись лица, наличие которой в различных договорных отношениях является обязательным требованием, и почерк, в том числе анализируемый уполномоченными органами в рамках почерковедческой экспертизы;

5) рентгеновские или флюорографические снимки, характеризующие физиологические и биологические особенности человека и находящиеся в истории болезни (медицинской карте) пациента (не имеет значения, бумажной или электронной), поскольку они не используются оператором (медицинским учреждением) для установления личности пациента;

6) материалы видеосъемки в публичных местах и на охраняемой территории.

Важно: в случае передачи данных, указанных в п. 5 перечня, по запросу субъектов оперативно-разыскной деятельности, органов следствия и дознания в рамках проводимых ими мероприятий указанные сведения становятся биометрическими персональными данными, поскольку используются операторами - органами следствия и дознания в целях установления личности конкретного лица.

Данные, содержащиеся в п. 1 - 4 перечня, не могут рассматриваться как биометрические персональные данные, поскольку действия с использованием указанных данных направлены на подтверждение их принадлежности конкретному физическому лицу, чья личность уже определена и чьи персональные данные уже имеются в распоряжении оператора.

Обратите внимание: данные, указанные в п. 6 перечня, до передачи их для установления личности снятого человека не являются биометрическими персональными данными, обработка которых регулируется общими положениями Закона о персональных данных, поскольку не используются оператором (владельцем видеокамеры или лицом, организовавшим ее эксплуатацию) для установления личности. Однако указанные материалы, используемые органами, осуществляющими оперативно-разыскную деятельность, дознание и следствие в рамках проводимых мероприятий, являются биометрическими персональными данными в случае, если целью их обработки является установление личности конкретного физического лица.

Вместе с тем посетители указанных публичных мест должны заранее предупреждаться их администрацией о возможной фото-, видеосъемке соответствующими текстовыми и (или) графическими предупреждениями. При соблюдении указанных условий согласие субъектов на проведение указанных мероприятий не требуется.

Кто является оператором?

Оператор - это государственный орган, муниципальный орган, юридическое или физическое лицо, самостоятельно или совместно с другими лицами организующие и (или) осуществляющие обработку персональных данных, а также определяющие цели обработки персональных данных, состав персональных данных, подлежащих обработке, действия (операции), совершаемые с персональными данными (п. 2 ст. 3 Закона о персональных данных).

Таким образом, любое лицо - физическое или юридическое, к которому попадают персональные данные, становится оператором и должно соблюдать требования по их обработке.

Международное регулирование:
кто обрабатывает "персональные данные"

Общий Регламент о защите персональных данных не использует понятие "оператор", а выделяет контролера, обрабатывающее данные лицо, получателя, третью сторону.

Под **контролером** понимается физическое или юридическое лицо, органы государственной власти, агентство или иной орган, который самостоятельно или совместно с другими определяет цели и способы обработки персональных данных (п. 7 ст. 4 Регламента).

Обрабатывающее данные лицо - это физическое или юридическое лицо, органы государственной власти, агентство или иной орган, который обрабатывает персональные данные от имени контролера (п. 8 ст. 4 Регламента).

Получатель - это физическое или юридическое лицо, органы государственной власти, агентство или иной орган, которому раскрываются персональные данные, вне зависимости от того, является ли он третьим лицом или нет.

Однако органы государственной власти, которые могут получать персональные данные в рамках частного запроса в соответствии с законодательством Евросоюза или государства - члена ЕС, не должны рассматриваться в качестве получателей. Обработка данных указанными органами государственной власти должна соответствовать применимым нормам о защите данных согласно целям обработки (п. 9 ст. 4 Регламента).

Третья сторона - это физическое или юридическое лицо, органы государственной власти, агентство или орган, отличный от субъекта данных, контролера, обрабатывающего данные лица или лиц, которые уполномочены проводить обработку персональных данных под непосредственным руководством контролера или обрабатывающего данные лица (п. 10 ст. 4 Регламента).

Таким образом, помимо обрабатывающего данные лица (которым по российскому законодательству является оператор), Регламент разделяет обязанности и полномочия между контролером и обрабатывающим данные лицом, каждый из которых обладает определенной компетенцией.

Что такое обработка персональных данных?

В соответствии с п. 3 ст. 3 Закона о персональных данных **обработка персональных данных** - это любое действие (операция) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными.

Так, обработка персональных данных включает:

- сбор;
- запись;
- систематизацию;
- накопление;
- хранение;
- уточнение (обновление, изменение);
- извлечение;
- использование;
- передачу (распространение, предоставление, доступ);
- обезличивание;
- блокирование;
- удаление;
- уничтожение.

Этот перечень не является исчерпывающим и не исключает возможности обработки персональных данных иными способами.

Требования по обработке персональных данных не распространяются на отношения, возникающие:

- при обработке персональных данных физическими лицами исключительно для личных и семейных нужд, если при этом не нарушаются права субъектов персональных данных;
- организации хранения, комплектования, учета и использования содержащих персональные данные документов Архивного фонда РФ и других архивных документов в соответствии с законодательством об архивном деле в Российской Федерации;
- обработке персональных данных, отнесенных в установленном порядке к сведениям, составляющим государственную тайну.

Международное регулирование: понятие
"обработка персональных данных"

В п. 2 ст. 4 Регламента под термином **"обработка"** понимается любая операция или набор операций, осуществляемых с персональными данными, с применением автоматизированных средств или без таковых.

Например, обработкой персональных данных являются: сбор, запись, организация, структурирование, хранение, модификация и изменение, извлечение, консультирование, использование, раскрытие посредством передачи, распространение или предоставление иным способом, упорядочение или комбинирование, ограничение, стирание или разрушение.

Из указанного следует, что перечень возможных способов обработки также не является исчерпывающим. При этом в Регламенте содержатся, например, такие способы, как упорядочение, комбинирование, стирание, которые не перечислены в российском законодательстве.

3. Основные принципы обработки персональных данных

Принципы обработки персональных данных закреплены в ст. 5 Закона о персональных данных, согласно положениям которой:

- обработка персональных данных должна осуществляться на законной и справедливой основе;
- обработка персональных данных должна ограничиваться достижением конкретных, заранее определенных и законных целей. Не допускается обработка персональных данных, несовместимая с целями сбора персональных данных;
- не допускается объединение баз данных, содержащих персональные данные, обработка которых осуществляется в целях, несовместимых между собой;
- обработке подлежат только персональные данные, которые отвечают целям их обработки;
- содержание и объем обрабатываемых персональных данных должны соответствовать заявленным целям обработки. Обрабатываемые персональные данные не должны быть избыточными по отношению к заявленным целям их обработки;
- при обработке персональных данных должны быть обеспечены точность персональных данных, их достаточность, а в необходимых случаях и актуальность по отношению к целям обработки персональных данных. Оператор должен принимать необходимые меры либо обеспечивать их принятие по удалению или уточнению неполных или неточных данных;
- хранение персональных данных должно осуществляться в форме, позволяющей определить субъекта персональных данных, не дольше, чем этого требуют цели обработки персональных данных, если срок хранения персональных данных не установлен федеральным законом, договором, стороной которого, выгодоприобретателем или поручителем по которому является субъект персональных данных. Обрабатываемые персональные данные подлежат уничтожению либо обезличиванию по достижении целей обработки или в случае утраты необходимости в достижении этих целей, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Из изложенных норм можно определить требования, которым должна отвечать цель обработки персональных данных.

В частности, цель должна быть **конкретной**, т.е. физическое лицо должно понимать, для чего запрашиваются его персональные данные, кому они будут предоставлены и какие это может повлечь последствия.

Верховный Суд РФ отметил, что в случае, когда обработка персональных данных осуществляется только с согласия субъекта персональных данных, согласие должно быть конкретным.

См.: п. 18 Обзора судебной практики по делам, связанным с защитой прав потребителей финансовых услуг, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 27 сентября 2017 г.

Цель должна быть **заранее определенной**, т.е. до начала обработки следует определиться, в каких целях необходимо получение персональных данных. Целесообразно, если такая цель связана с фактически осуществляемой деятельностью оператора и закреплена в регламентирующих его деятельность документах. Роскомнадзор также рекомендует закреплять цели обработки персональных данных в локальных нормативных актах (см. Приложение N 4).

Кроме этого, цель должна быть **законной**, т.е. не нарушать действующее законодательство.

Обратите внимание: определение цели обработки персональных данных является одним из необходимых оснований для начала обработки. Четко сформулированная и

определенная цель позволит избежать признания обработки персональных данных неправомерной.