

Изменения в законодательстве, касающиеся защиты персональных данных

7 мая 2013 г. Президент РФ подписал Федеральный закон № 99-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона “О ратификации Конвенции Совета Европы о защите физических лиц при автоматизированной обработке персональных данных” и Федерального закона “О персональных данных”» (далее – Федеральный закон № 99-ФЗ). Закон вступил в силу 19 мая 2013 г.



Н.А. Храмцовская,
канд. ист. наук, ведущий
эксперт по управлению
документацией
компании «ЭОС»,
член РОО «Гильдия
Управляющих
Документацией»
и ARMA International

У этого закона интересная история. Соответствующий законопроект был внесен в Государственную Думу еще 23 сентября 2005 г., но руки до него дошли только в 2013 г.

21 марта 2013 г. правительство на своем официальном сайте разместило текст законопроекта в своей редакции и предложило внести поправки в 17 законов*. После обсуждения в Государственной Думе в проекте остались изменения в 14 законов:

- Трудовой кодекс Российской Федерации;
- Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации;
- Федеральный закон «О прокуратуре»;
- Федеральный закон «Об актах гражданского состояния»;
- Федеральный закон «О негосударственных пенсионных фондах»;
- Федеральный закон «О государственной дактилоскопической регистрации»;
- Федеральный закон «О государственной социальной помощи»;
- Федеральный закон «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей»;

- Федеральный закон «О системе государственной службы»;
- Федеральный закон «О связи»;
- Федеральный закон «О лотереях»;
- Федеральный закон «О государственной гражданской службе»;
- Федеральный закон «О муниципальной службе»;
- Федеральный закон «Об образовании в Российской Федерации».

Все изменения в законодательство можно условно разделить на три группы:

1. Вопросы защиты персональных данных.
2. Обработка персональных данных сотрудников организации.
3. Получение согласия на обработку персональных данных при передаче обработки третьим лицам.



Уточнение положений законодательства в области защиты персональных данных

В первой группе изменения, вносимые в соответствующие законодательные акты, не очень существенные. В основном они направлены на уточнение положений законодательства в области защиты персональных данных.

Так, в п. 1 ст. 12 «Неразглашение сведений, ставших известными работнику органа записи актов гражданского состояния в связи с государственной регистрацией акта гражданского состояния» Федерального закона от 15.11.1997 № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» среди сведений, которые становятся известными работнику органа записи актов гражданского состояния в связи с государственной регистрацией акта гражданского состояния, явным образом упомянуты персональные данные.

В Федеральном законе от 25.07.1998 № 128-ФЗ «О государственной дактилоскопической регистрации в Российской Федерации» уточнено понятие «дактилоскопическая информация» (ст. 1): «**биометрические персональные данные** об особенностях строения папиллярных узоров пальцев и (или) ладоней рук человека, позволяющие установить его личность. <...> Должностные лица государственных органов <...> несут предусмотренную законодательством Российской Федерации ответственность за нарушение законодательства Российской Федерации в области персональных данных».

В Федеральном законе от 16.04.2001 № 44-ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей» установлено, что законодательство о государственном банке данных о детях основывается и на законодательстве о персональных данных (ст. 2).

В **Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации** от 14.11.2002 № 138-ФЗ в ст. 29 «Подсудность по выбору истца» теперь определено, что «иски о защите прав субъекта персональных данных, в том числе о возмещении убытков и (или) компенсации морального вреда, могут предъявляться также в суд по месту жительства истца».

Обработка персональных данных сотрудников

Значительная часть изменений, внесенных Федеральным законом от 07.05.2013 № 99-ФЗ, связана с уточнением законодательных норм, регламентирующих обработку персональных данных сотрудников.



Поскольку трудовые отношения для работодателя всегда связаны с обработкой персональных данных сотрудников и соответствующие требования содержатся не только в Федеральном законе от 27.07.2006 № 152-ФЗ «**О персональных данных**», но и в ряде других законов, то изменения затронули:

- **Трудовой кодекс Российской Федерации;**
- **Федеральный закон «О прокуратуре»;**
- **Федеральный закон «О государственной гражданской службе»;**
- **Федеральный закон «О муниципальной службе».**

В **Трудовой кодекс Российской Федерации** внесены изменения в гл. 14 «Защита персональных данных работника». В частности, признана утратившей силу ст. 85 «Понятие персональных данных работника. Обработка персональных данных работника». Но не все специалисты считают это изменение удачным.

Так, эксперт в области информационной безопасности и безопасности бизнеса Михаил Емельяников считает, что отмена этой статьи, «определяющей понятие персональных данных работника, представляется весьма неудачной и даже опасной. В утратившей силу статье обработка персональных данных работодателем четко ограничивалась трудовыми отношениями и конкретным работником, применение же расширительного толкования определения из 152-ФЗ ничего, кроме головной боли, операторам не добавит»*.

Пункт 4 ст. 86 «Общие требования при обработке персональных данных работника и гарантии их защиты» **Трудового кодекса Российской Федерации** изложен в новой редакции:

* См. запись «Изменения в законодательстве о персональных данных: почему 14, а не 23 или 17?» в блоге «Рецепты безопасности от Емельяникова», 13 мая 2013 г., www.emeliyannikov.blogspot.ru.

Было: 4) работодатель не имеет права получать и обрабатывать персональные данные работника о его политических, религиозных и иных убеждениях и частной жизни. В случаях, непосредственно связанных с вопросами трудовых отношений, в соответствии со статьей 24 Конституции Российской Федерации работодатель вправе получать и обрабатывать данные о частной жизни работника только с его письменного согласия.

Стало: 4) работодатель не имеет права получать и обрабатывать сведения о работнике, относящиеся в соответствии с законодательством Российской Федерации в области персональных данных к специальным категориям персональных данных, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом и другими федеральными законами.

Таким образом, обработка всех специальных категорий персональных данных может осуществляться только в том случае, если это прямо предусмотрено федеральным законодательством. С моей точки зрения, это означает, что обработка специальных категорий персональных данных все-таки возможна с согласия работника, поскольку это предусмотрено в самом законе «О персональных данных».



Для справки: Статья 10. Специальные категории персональных данных Федерального закона «О персональных данных» относит к специальным категориям персональных данных данные:

- о расовой принадлежности;
- национальной принадлежности;
- политических взглядах;
- религиозных или философских убеждениях;
- состоянии здоровья;
- интимной жизни.

Судебная практика

Выездная проверка в ОАО «Тамбовские коммунальные системы» Роскомнадзора в 2012 г. выявила, что в личных делах некоторых сотрудников находятся свидетельства о рождении детей, содержащие сведения о национальной принадлежности родителей. Письменного согласия на обработку специальных категорий персональных данных, касающихся национальной принадлежности работников, не имелось*.

Прокуратурой в отношении начальника отдела кадров предприятия было возбуждено дело об административном правонарушении по ст. 13.11 КоАП РФ, предусматривающей административную ответственность за нарушение установленного

* www.procrf.ru.

законом порядка сбора, хранения, использования или распространения информации о гражданах (персональных данных). Для рассмотрения по существу дело было направлено в мировой суд Октябрьского района г. Тамбова.

Кроме того, в ст. 90 «Ответственность за нарушение норм, регулирующих обработку и защиту персональных данных работника» ТК РФ уточнено, что к дисциплинарной и материальной ответственности будут привлекаться лица, нарушающие «положения законодательства Российской Федерации в области персональных данных при обработке персональных данных работника». Ранее к ответственности привлекались лица, нарушавшие нормы, «регулирующие получение, обработку и защиту персональных данных работника».

Статья 41.2 «Личное дело прокурорского работника» Федерального закона от 17.01.1992 № 2202-1 «**О прокуратуре Российской Федерации**» дополнена п. 4 и 5, которые также включают в себя запрет на обработку специальных категорий персональных данных прокурорских работников.

Статья 41.2 «Личное дело прокурорского работника»

4. Обработка персональных данных, включенных в состав личного дела прокурорского работника, реализация прав прокурорских работников как субъектов персональных данных осуществляются в соответствии с положениями законодательства Российской Федерации в области персональных данных.

5. Запрещается обработка, в том числе включение в состав личного дела прокурорского работника, персональных данных прокурорского работника, отнесенных в соответствии с законодательством Российской Федерации в области персональных данных к специальным категориям персональных данных, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом и другими федеральными законами.



Пункт 5 ст. 14 «Стаж (общая продолжительность) государственной службы. Персональные данные государственных служащих» Федерального закона от 27.05.2003 № 58-ФЗ «**О системе государственной службы Российской Федерации**» теперь содержит следующее положение:

Персональные данные, внесенные в личные дела и документы учета государственных служащих, являются информацией, доступ к которой ограничен в соответствии с федеральными законами. В отношении указанных персональных данных устанавливается обязанность соблюдать их конфиденциальность и обеспечивать их безопасность при обработке. В случаях, установленных федеральными

законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, указанные персональные данные относятся к сведениям, составляющим государственную тайну.

В статье 42 «Персональные данные гражданского служащего и ведение личного дела гражданского служащего» Федерального закона от 27.07.2004 № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации» уточнено, что обработка персональных данных гражданского служащего осуществляется в том числе и с целью соблюдения законодательства Российской Федерации в области персональных данных.

В части 2 ст. 29 «Персональные данные муниципального служащего» Федерального закона от 02.03.2007 № 25-ФЗ «О муниципальной службе в Российской Федерации» теперь установлено, что персональные данные муниципального служащего подлежат обработке «в соответствии с законодательством Российской Федерации в области персональных данных с особенностями, предусмотренными гл. 14 Трудового кодекса Российской Федерации».

Получение согласия при передаче обработки персональных данных третьим лицам

Вопрос о получении согласия на обработку персональных данных при передаче обработки третьим лицам, с моей точки зрения, является одним из ключевых при исполнении требований законодательства в области защиты персональных данных. В общем случае без получения письменного согласия субъекта персональных данных передача обработки этих данных третьим лицам неправомерна.

За нарушение этих требований организации регулярно привлекаются к ответственности.



Арбитражная практика

Управление Роскомнадзора по Краснодарскому краю в марте 2010 г. проверило ЗАО «СевКавТИСИЗ». В ходе проверки было выявлено, что организация осуществляла передачу персональных данных своих работников без их письменного согласия третьим лицам, а именно в ОАО АКБ «УРААСИБ-ЮГ БАНК» для зачисления заработной платы, а также в ООО «Маковецкий и Партнеры» для осуществления бухгалтерского и юридического сопровождения.

По мнению суда, передача персональных данных работников в банк и предоставление личных карточек учета и трудовых книжек работников обществу «Маковецкий и Партнеры» без согласия субъектов персональных данных, а также невключение в договоры с третьими лицами условий об

обеспечении конфиденциальности и безопасности персональных данных при их обработке являются грубыми нарушениями как Федерального закона № 152-ФЗ «О персональных данных», так и Конституции. Передача персональных данных третьим лицам без согласия их субъекта и необеспечение конфиденциальности персональных данных при их обработке третьими лицами нарушают права и свободы человека и гражданина, в т. ч. право на неприкосновенность частной жизни.

Изменения, внесенные **Федеральным законом № 99-ФЗ**, позволят в ряде случаев при возникновении договорных отношений не получать согласие на обработку персональных данных от их субъектов.

Статья 15 «Конфиденциальные сведения фонда» **Федерального закона от 07.05.1998 № 75-ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах»** изложена теперь в следующей редакции:

Фонд в установленных законодательством Российской Федерации случаях и порядке вправе получать, обрабатывать и хранить информацию, доступ к которой ограничен в соответствии с федеральными законами, в том числе осуществлять обработку персональных данных вкладчиков – физических лиц, страхователей – физических лиц, участников, застрахованных лиц, выгодоприобретателей и правопреемников участников и застрахованных лиц.

К информации, указанной в части первой настоящей статьи, относится также информация, полученная:

- при обработке сведений, содержащихся в пенсионных счетах негосударственного пенсионного обеспечения, пенсионных счетах накопительной части трудовой пенсии;
- при осуществлении срочной пенсионной выплаты, единовременной выплаты;
- при выплате негосударственной пенсии и накопительной части трудовой пенсии, выплатах (переводе) выкупных сумм и выплатах правопреемникам.

Фонд не обязан получать согласие вкладчиков – физических лиц, страхователей – физических лиц, участников, застрахованных лиц, выгодоприобретателей на обработку в объеме, необходимом для исполнения договора, персональных данных, касающихся состояния здоровья указанных лиц и предоставленных ими или с их согласия третьими лицами.

Комментарий автора: В данном случае речь идет об одном из видов специальных категорий персональных данных.

Фонд не вправе передавать информацию, в отношении которой в соответствии с федеральными законами установлена обязанность соблюдать ее конфиденциальность, третьим лицам, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом и другими федеральными законами.

Указанная информация может быть передана правопреемникам участников и застрахованных лиц, а также в установленных законодательством Российской Федерации случаях по требованию следственных, судебных, налоговых органов, уполномоченного федерального органа.

Фонд вправе поручить в соответствии с ч. 3 ст. 6 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» обработку персональных данных вкладчиков – физических лиц, страхователей – физических лиц, участников, застрахованных лиц, выгодоприобретателей, правопреемников участников и застрахованных лиц организациям, которые в соответствии с договором осуществляют ведение пенсионных счетов, если указание на такие организации содержится в правилах фонда, а также иным организациям, если это необходимо для исполнения пенсионного договора, договора об обязательном пенсионном страховании, договора о создании профессиональной пенсионной системы. В этих случаях фонд не обязан получать согласие субъектов персональных данных на дачу поручения обработки персональных данных третьим лицам.

Наконец-то в законе появилась грамотная и логичная с точки зрения деловой деятельности формулировка о возможности передачи персональных данных на обработку третьим лицам. При этом четко оговорены условия, когда это будет правомочно:



- в правилах фонда содержится указание на такие организации;
- если это необходимо для исполнения пенсионного договора, договора об обязательном пенсионном страховании, договора о создании профессиональной пенсионной системы.

Как показывает анализ судебной практики, такое положение было бы полезно включить и в Трудовой кодекс Российской Федерации. Пока же, например, организации, перечисляющие зарплату своих работников на банковские карты, вынуждены заниматься сбором письменных согласий своих работников на передачу банкам их персональных данных; это при том, что работодатель в данном случае исполняет требования Трудового кодекса и трудового контракта с работником.

Эксперт Михаил Емельяников в опубликованной 29 апреля 2013 г. записи в своем блоге* отмечает, что «теперь никаких проблем с получением согласия практически всех лиц, чьи данные обрабатываются негосударственным пенсионным фондом, в том числе о состоянии здоровья, а также с передачей персональных данных любым третьим лицам в рамках исполнения договора, не требуется. Я считаю это прорывом и свидетельством того, что позитивные изменения вполне реальны. Да и прецедент создан».



Аналогичным образом решен и вопрос о получении согласия на передачу третьим лицам персональных данных абонентов операторов связи. В статье 53 «Базы данных об абонентах операторов связи» **Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи»** добавлены следующие положения:

...Предоставление третьим лицам сведений об абонентах-гражданах может осуществляться только с их согласия, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом и другими федеральными законами.

Обязанность предоставить доказательство получения согласия абонента-гражданина на предоставление сведений о нем третьим лицам возлагается на оператора связи.

Оператор связи вправе поручить в соответствии с ч. 3 ст. 6 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» обработку персональных данных абонента-гражданина третьим лицам.

В случае, если оператор связи поручает обработку персональных данных абонента-гражданина третьему лицу в целях заключения и (или) исполнения договора об оказании услуг связи, стороной которого является абонент-гражданин, и (или) в целях осуществления прав и законных интересов оператора связи или абонента-гражданина, согласие абонента-гражданина на это поручение, в т. ч. на передачу его персональных данных такому третьему лицу, обработку персональных данных таким третьим лицом в соответствии с поручением оператора связи не требуется.

Еще одним способом узаконить передачу персональных данных, особенно при их обработке государственными органами, является внесение соответствующих положений в законы, регулирующие те или иные сферы деятельности.

В данном случае изменения внесены в ст. 6.4 «Федеральный регистр лиц, имеющих право на получение государственной социальной помощи» Федерального закона от 17.07.1999 № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи», которая уста-

* См.: www.emeliyannikov.blogspot.ru.

навливает порядок ведения федерального регистра лиц, имеющих право на получение государственной социальной помощи, и предусматривает обмен данными о таких лицах между органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и оператором реестра. Теперь в законе явным образом закреплено, что передаются не просто данные, а персональные данные:

4. Органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном в соответствии с частью 3 настоящей статьи, передают персональные данные, необходимые для ведения Федерального регистра лиц, имеющих право на получение государственной социальной помощи, в орган, уполномоченный осуществлять ведение указанного Федерального регистра.

5. Персональные данные, содержащиеся в Федеральном регистре лиц, имеющих право на получение государственной социальной помощи, органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации безвозмездно. Органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации обязаны соблюдать конфиденциальность полученных персональных данных и обеспечивать безопасность персональных данных при обработке.

Некоторые положения исключены из законов как избыточные. Часть 4 ст. 98 «Информационные системы в системе образования» **Федерального закона от 29.12. 2012 № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации»** изложена в новой редакции. Из статьи исключены следующие требования:



1. ...Органы и организации осуществляют передачу, обработку и предоставление полученных в связи с проведением государственной итоговой аттестации обучающихся, освоивших основные образовательные программы основного общего и среднего общего образования, и приемом в образовательные организации для получения среднего профессионального и высшего образования персональных данных обучающихся, участников единого государственного экзамена, лиц, привлекаемых к его проведению, а также лиц, поступающих в образовательные организации высшего образования, в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о персональных данных без получения согласия этих лиц на обработку их персональных данных.

В данном случае возможность обработки персональных данных при создании информационных систем в образовании предусмотрена законодательством и нет необходимости в получении согласия субъектов персональных данных. В заключение я бы отметила, что в законодательстве о защите персональных данных пока сохраняется значительное количество «серых зон», и можно с уверенностью сказать, что данные изменения – не последние.