



РАЗЪЯСНЕНИЯ МИНКОМСВЯЗИ РОССИИ И РОСКОНАДЗОРА ПО ОБРАБОТКЕ ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ И ЛОКАЛИЗАЦИИ БАЗ ДАННЫХ

ИТОГИ РЕАЛИЗАЦИИ ЗАКОНА №242-ФЗ О ЛОКАЛИЗАЦИИ ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ РОССИЯН НА ТЕРРИТОРИИ РФ

ПРИОРИТЕТНЫЙ КРУГ КАТЕГОРИЙ ОПЕРАТОРОВ
ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ (ОПД):

- рекрутинговые агентства;
- организации, оказывающие услуги в сфере страхования;
- гостиничный бизнес;
- туризм;
- электронная дистанционная торговля;
- сфера бронирования билетов в рамках осуществления пассажирских перевозок;
- кредитные организации;
- дилерские центры и прочие.



360 414 ОПЕРАТОРОВ
ОСУЩЕСТВЛЯЮТ ОБРАБОТКУ ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ

ПРОВЕДЕНО **1036** ПРОВЕРОК, ВЫЯВЛЕНО **31**
(**<2%**) НАРУШЕНИЕ ЗАКОНА №242-ФЗ



В «РЕЕСТР НАРУШИТЕЛЕЙ ПРАВ СУБЪЕКТОВ
ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ»
ВНЕСЕН **161** РЕСУРС НА ОСНОВАНИИ **59** РЕШЕНИЙ СУДА

На портале Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (Роскомнадзор), посвященном правовым вопросам защиты персональных данных, опубликованы:

- Разъяснения по вопросам, касающимся обработки персональных данных работников, соискателей на замещение вакантных должностей, а также лиц, находящихся в кадровом резерве, подготовленные Министерством связи и массовых коммуникаций Российской Федерации (Минкомсвязи России) и Роскомнадзором;
- Комментарий к Федеральному закону от 21 июля 2014 г. № 242-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части уточнения порядка обработки персональных данных в информационно-телекоммуникационных сетях» (далее – «Комментарий»).

Далее приведен обзор наиболее значимых положений данных документов.

I. Обработка персональных данных работников и кандидатов на вакантные должности

A. Случаи, когда не требуется согласие работников на обработку

По общему правилу, работодатель вправе без соответствующего согласия осуществлять обработку персональных данных работника:

- в случаях, предусмотренных коллективным договором, правилами внутреннего трудового распорядка, а также локальными актами работодателя; и
- при условии, что объем обрабатываемых работодателем персональных данных не превышает установленные перечни и соответствует целям обработки, предусмотренным трудовым законодательством, законодательством о государственной гражданской службе.

Помимо этого, работодатель не обязан получать согласие на обработку персональных данных в следующих случаях:

1. Обязанность по обработке, в том числе опубликованию и размещению персональных данных работников в сети Интернет, предусмотрена законодательством Российской Федерации: в частности, медицинская организация обязана информировать граждан в доступной форме, в том числе с использованием сети Интернет, об осуществляемой медицинской деятельности и о медицинских работниках, об уровне их образования и об их квалификации¹.
2. Обрабатываются персональные данные близких родственников работника в объеме, предусмотренном унифицированной формой № Т-2. В остальных случаях до начала обработки персональных данных близких родственников работника обязательно получить их согласие.
3. Обрабатываются специальные категории персональных данных работника, в том числе, сведения о состоянии здоровья, относящиеся к вопросу о возможности выполнения работником трудовой функции в рамках трудового законодательства².

¹ п. 7 ч. 1 ст. 79 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации"

² На основании п. 2.3 ч. 2 ст. 10 Федерального закона "О персональных данных"

4. Персональные данные работника передаются третьим лицам в случаях, когда это необходимо в целях предупреждения угрозы жизни и здоровью работника, а также в других случаях, предусмотренных Трудовым кодексом Российской Федерации или иными федеральными законами, в частности:
 - в Фонд социального страхования Российской Федерации, Пенсионный фонд Российской Федерации;
 - при получении мотивированных запросов от органов прокуратуры, правоохранительных органов, органов безопасности, от государственных инспекторов труда при осуществлении ими государственного надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства и иных органов, уполномоченных запрашивать информацию о работниках.

При этом работодатель вправе передавать персональные данные работника кредитным организациям, открывающим и обслуживающим платежные карты для начисления заработной платы, без его согласия, если договор на выпуск банковской карты заключен напрямую с работником и предусматривает право работодателя передавать персональные данные работника, либо у работодателя есть соответствующая доверенность на представление интересов работника при заключении договора с кредитной организацией.

5. Обрабатываются персональные данные работника при осуществлении пропускного режима на территорию служебных зданий и помещений работодателя, при условии, что работодатель самостоятельно организует пропускной режим либо если такая обработка соответствует порядку, предусмотренному коллективным договором, локальными актами работодателя.

Персональные данные уволенных работников работодатель вправе обрабатывать без их согласия в случаях и в сроки, предусмотренные федеральным законодательством, в том числе, в рамках налогового учета (4 года) и бухгалтерского учета (в течение сроков, устанавливаемых в соответствии с правилами организации государственного архивного дела, но при этом минимальный срок хранения не может быть менее 5 лет).

В. Обработка персональных данных кандидатов на вакантные должности

По общему правилу, требуется получение согласия соискателей на замещение вакантных должностей на обработку их персональных данных на период принятия работодателем решения о приеме либо отказе в приеме на работу.

Исключение составляют случаи, когда:

- от имени соискателя действует кадровое агентство, с которым соискатель заключил соответствующий договор;
- соискатель самостоятельно разместил свое резюме в сети Интернет и оно доступно неограниченному кругу лиц.

Если соискатель направляет резюме электронной почтой или факсимильной связью, работодателю необходимо дополнительно провести мероприятия для подтверждения факта направления указанного резюме самим соискателем. При этом в случае, если невозможно однозначно определить физическое лицо, направившее резюме, данное резюме подлежит уничтожению в день поступления.

В случае, если сбор персональных данных соискателей осуществляется посредством типовой формы анкеты соискателя, такая типовая форма должна соответствовать требованиям Положения об особенностях обработки персональных данных, осуществляемой без использования средств автоматизации, а также содержать информацию о сроке ее рассмотрения и принятия решения о приеме либо отказе в приеме на работу.

В случае отказа в приеме на работу сведения, предоставленные соискателем, должны быть уничтожены в течение 30 дней (за исключением случаев, предусмотренных законодательством о государственной гражданской службе, где срок хранения персональных данных соискателя составляет 3 года).

Работодатель также обязан получить согласие при направлении запросов в иные организации, в том числе, по прежним местам работы, для уточнения или получения дополнительной информации о соискателе, за исключением случаев приема на работу бывших государственных или муниципальных служащих.

II. Обработка персональных данных в информационно-телекоммуникационных сетях

Федеральный закон от 21 июля 2014 г. № 242-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части уточнения порядка обработки персональных данных в информационно-телекоммуникационных сетях» (далее – «Закон № 242-ФЗ»), вступивший в силу с 1 сентября 2015 г., установил, в частности:

- обязанность операторов, осуществляющих сбор персональных данных российских граждан, в том числе посредством Интернет, обеспечивать запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение таких персональных данных с использованием баз данных, находящихся на территории Российской Федерации, за исключением отдельных случаев, указанных в Федеральном законе «О персональных данных»³ («Закон о персональных данных»);
- порядок ограничения доступа к информации, обрабатываемой с нарушением законодательства Российской Федерации в области персональных данных⁴.

А. Локализация в России баз данных персональных данных

В части действия требований Закона № 242-ФЗ об использовании баз данных, находящихся на территории России, при совершении определенных действий в рамках обработки персональных данных, в пространстве и кругу лиц Комментарий в целом повторяет разъяснения Минкомсвязи, опубликованные в августе 2015 г. на его официальном сайте: данная норма распространяет свое действие на всех лиц (операторов персональных данных), осуществляющих свою деятельность на территории Российской Федерации, то есть как на российские компании, так и на иностранные, в том числе ведущие деятельность без образования официальных представительств.

³ П. 5 ст. 18 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ "О персональных данных"

⁴Статья 15.5 Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»

Коммерческая деятельность считается осуществляемой на территории России, исходя из Комментария, если иностранные Интернет-сайты компаний, посредством которых они ведут деятельность, отвечают следующим критериям:

- 1) используется делегированное доменное имя, связанное с Российской Федерацией (.ru, .рф., .su) и/или
- 2) есть русскоязычная версия Интернет-сайта, созданная владельцем такого сайта или по его поручению иным лицом (при этом использование на сайте или самим пользователем плагинов, предоставляющих функционал автоматизированных переводчиков с различных языков, не должно приниматься во внимание);
- 3) заключенный на таком Интернет-сайте договор может быть исполнен на территории Российской Федерации (доставлен товар, оказаны услуги или возможно использование цифрового контента на территории России).

Оператором согласно Комментарию является лицо, осуществляющее сбор персональных данных, либо поручившее его третьему лицу на основании договора поручения.

В Комментарии отсутствует разъяснение понятия «персональные данные», но лишь указание, что отнесение информации к персональным данным возможно при условии соответствия данной информации положениям Закона о персональных данных. Вместе с тем, при осуществлении сбора общедоступных персональных данных на деятельность оператора распространяются в полном объеме требования по использованию локализованных в России баз данных.

Базой данных, исходя из всех понятий, содержащихся в законодательстве Российской Федерации, считается упорядоченный массив данных, независимый от вида материального носителя информации и используемых средств его обработки (архивы, картотеки, электронные базы данных). Базой данных, в частности, можно считать таблицу в формате Excel, word, в которой содержатся персональные данные граждан.

Реализация обязанности «при сборе данных» означает, что оператор должен их получать непосредственно у первоисточника, то есть у субъекта персональных данных или его представителя. Получив данные субъекта, оператор обязан обеспечить их запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение с использованием баз данных, находящихся в России. Указанные виды обработки данных представляют собой единый процесс формирования и поддержания базы данных в актуальном состоянии.

База данных, сформированная посредством сбора персональных данных, должна находиться на территории России и актуализироваться (обновляться) также на территории России. Данное требование действует при сборе персональных данных российских пользователей в рамках международных территориально распределенных систем, в том числе при оказании услуг по кадровому и бухгалтерскому учету в рамках аутсорсинга.

При этом в случае, если собранные персональные данные вводятся одновременно (параллельно) в российскую информационную систему и систему, находящуюся на территории иностранного государства, требования Закона № 242-ФЗ считаются не выполненными.

В случае, если персональные данные из базы (баз) данных, расположенных на территории России, передаются в другую базу (базы) данных, расположенных на

территории иностранного государства, имеет место трансграничная передача данных. Такая передача должна соответствовать требованиям статьи 12 Закона о персональных данных: в частности, иметь конкретные и законные цели передачи, при необходимости согласие субъекта персональных данных в письменной форме на передачу.

В. Ограничение доступа к информации, обрабатываемой с нарушением законодательства о персональных данных

С вступлением в силу Закона № 242-ФЗ в России действует автоматизированная информационная система «Реестр нарушителей прав субъектов персональных данных», в которую вносятся доменные имена, URL-адреса интернет-страниц Интернет ресурсов, обрабатывающих персональные данные российских граждан с нарушением законодательства Российской Федерации в области персональных данных. Основанием для внесения в Реестр нарушителей законодателем установлено вступившее в законную силу решение суда о признании деятельности по распространению информации, содержащей персональные данные, нарушающей требования Закона о персональных данных. В практике Роскомнадзора ответчики по соответствующим искам в основном устанавливаются посредством общедоступных whois-сервисов в сети Интернет.⁵

В случае, если нарушения законодательства Российской Федерации в области персональных данных устранены добровольно, то информация об этом включается в Реестр нарушителей. В противном случае данные об Интернет-ресурсе направляются операторам связи для ограничения доступа к этому ресурсу и сведения о дате и времени такого направления также включаются в Реестр нарушителей.

Основанием для начала процедуры ограничения доступа к Интернет-ресурсу может стать не только сбор персональных данных, осуществляемый с нарушением Закона о персональных данных в части локализации в России баз данных, но и:

- обработка персональных данных без правовых оснований: оператором не получено согласие субъекта персональных данных на обработку его персональных данных; на оператора законодательно не возложены функции, полномочия и обязанности по распространению персональных данных в сети Интернет; оператор предоставляет доступ неограниченному кругу лиц к общедоступным персональным данным в целях и объеме, отличных от цели и объема их первоначального сбора;
- оператор не разместил в сети Интернет документы оператора, определяющие политику оператора в отношении обработки персональных данных и регламентирующие порядок и условия их обработки.

При этом, на деятельность по распространению в сети Интернет персональных данных, содержащихся в архивных документах, действие Закона о персональных данных распространяется в полной мере.

Законом установлены два правовых основания для исключения Интернет-ресурсов из Реестра нарушителей:

⁵Первым прецедентом по включению в Реестр нарушителей прав субъектов персональных данных иностранной социальной сети и ограничению доступа к ней стало решение Таганского суда г. Москвы от 4 августа 2016 г. по иску Роскомнадзору к LinkedInCorporation (США), являющейся администратором Интернет – ресурсов <http://www.linkedin.com>, <http://linkedin.com>, оставленное в силе апелляционным определением судебной коллегии по гражданским делам Московского городского суда от 10 ноября 2016 г.

- принятие владельцем сайта в сети Интернет, провайдером хостинга или оператором связи мер по устранению нарушения законодательства в области персональных данных;
- вступление в законную силу решения суда об отмене ранее принятого судебного акта на основании которого данные о ресурсе были включены в Реестр нарушителей.

Прекращение деятельности сайта не является законным основанием для исключения его из Реестра нарушителей.

Следует отметить, что Комментарий, как прямо в нем указано, не носит обязательного или рекомендательного характера, но может быть использован в практической деятельности операторов, осуществляющих обработку персональных данных.

С уважением,

Юридическая фирма GRATA International (Москва)

Информация выше имеет обзорный характер и не является юридической консультацией. Данная информация подготовлена с целью уведомления наших клиентов и других заинтересованных лиц о нововведениях и может содержать ссылки на Интернет сайты помимо сайта GRATA International. На основании данной информации не следует осуществлять какие-либо действия в конкретной ситуации без надлежащей юридической консультации.

Предоставляемые GRATA International (совместно с лицензированным провайдером в сфере информационных технологий и защиты персональных данных) услуги включают:

- проведение комплексного аудита информационных систем персональных данных;
- разработка проекта создания системы защиты персональных данных и выработка рекомендаций по оптимизации процессов обработки и защиты информации;
- разработка комплекта организационно-распорядительной документации защиты персональных данных;
- представление интересов в ходе проверок Роскомнадзора.

Контакты для дополнительной информации:

Яна Дианова

Директор Департамента корпоративного и коммерческого права GRATA International (Москва)

Т.: +7 (495) 660 11 84

Е.: Ydianova@gratanet.com