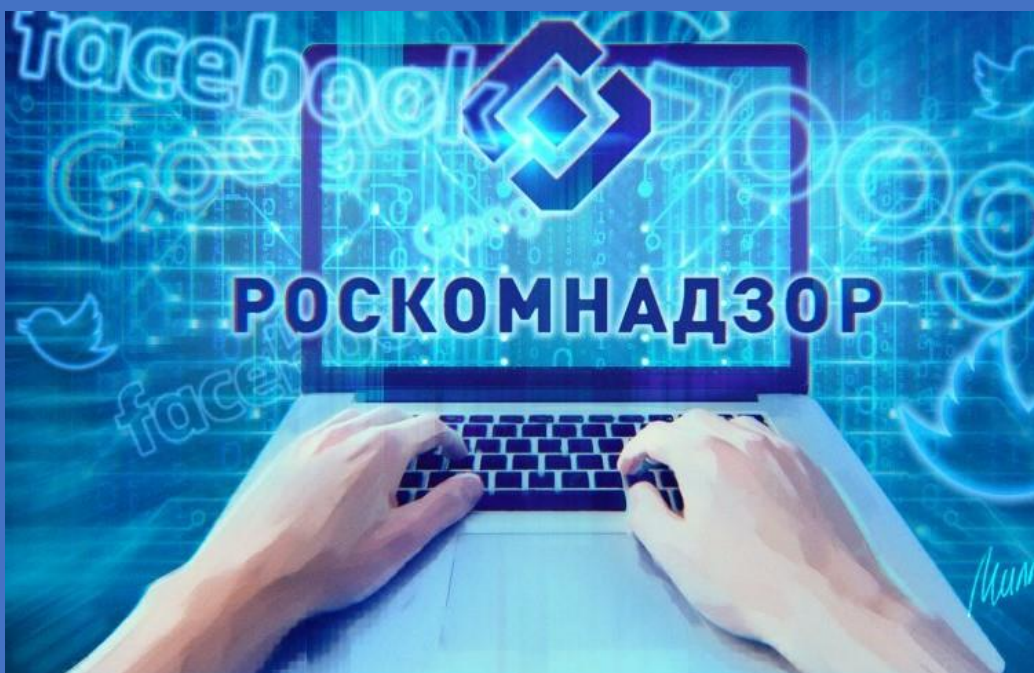




**СОГЛАСИЕ НА ОБРАБОТКУ ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ:
ПРАКТИКА РОСКОМНАДЗОРА И РОССИЙСКИХ СУДОВ**



31 июля 2018 года в Федеральной службе по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (Роскомнадзор) прошел День открытых дверей, приуроченный к очередной годовщине принятия Федерального закона №152-ФЗ "О персональных данных" ("Закон № 152-ФЗ").

Заместитель руководителя Роскомнадзора А. Панков рассказал о позиции Роскомнадзора по отношению к Общему регламенту по защите данных (General Data Protection Regulation, GDPR) Европейского союза, вступившего в силу 25 мая 2018 года и представил некоторые рекомендации для российских операторов персональных данных, которые подпадают под действие нового регламента, по соблюдению его требований.

Одна из таких рекомендаций касается согласий на обработку персональных данных: необходимо обеспечить получение отдельного согласия на обработку персональных данных для каждой цели обработки, конкретизировать в согласии перечень обрабатываемых персональных данных, порядок и условия его отзыва, а также конкретизировать положения о третьих лицах, кому планируется передавать персональных данных субъектов или кого предполагается привлекать в рамках договора поручения.

Заместитель начальника Управления по защите прав субъектов персональных данных А. Гафурова выступила с обзором наиболее частых обращений граждан в Роскомнадзор в связи с действиями или бездействиями операторов, нарушающих требования законодательства о персональных данных. Количество таких обращений возросло с 6 тысяч в 2008 -2011 годах до 85 тысяч в 2016 - 2018 годах.

К наиболее часто обжалуемым действиям операторов относятся:

- обработка (сбор, использование, распространение) персональных данных в отсутствие правовых оснований (в частности, без согласия на обработку, если таковое необходимо в соответствии с требованиями Закона № 152-ФЗ);
- обработка персональных данных в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке без предварительного согласия субъекта;
- разработка формы согласия на обработку персональных данных, не соответствующей требованиям Закона № 152-ФЗ;
- обработка биометрических персональных данных, а также специальной категории персональных данных без оформления письменной формы согласия;
- несоответствие формы согласия на обработку персональных данных требованиям Закона № 152-ФЗ;
- продолжение обработки персональных данных в случае отзыва согласия на обработку персональных данных;
- обработка персональных данных, несовместимая с целями сбора персональных данных;
- поручение обработки персональных данных другому лицу в отсутствие правовых оснований;
- хранение персональных данных дольше, чем этого требуют цели их обработки;
- размещение на сайтах персональных данных субъектов в избыточном объеме.

Что касается наиболее часто обжалуемых видов бездействия операторов, то к ним относятся:

- неиздание и не опубликование на сайте политики в отношении обработки персональных данных;
- отсутствие на сайте оператора согласия на обработку персональных данных;
- непредоставление субъекту персональных данных информации, касающейся обработки его персональных данных;
- необеспечение локализации баз персональных данных на территории России;
- неуведомление Роскомнадзора об обработке персональных данных;
- неуничтожение персональных данных по достижении цели обработки персональных данных;
- неназначение лица, ответственного за обработку персональных данных;
- неинформирование субъекта персональных данных об операторе, целях и правовых основаниях обработки персональных данных, источниках получения персональных данных в случае, если такие получены не от субъекта.

В случае получения соответствующих жалоб Роскомнадзор, как правило:

- 1) направляет оператору запрос о подтверждении доводов граждан, о правовых основаниях обработки персональных данных;
- 2) составляет протокол об административном правонарушении по ст. 13.11 либо ст.19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ), если для этого есть основания; и/или
- 3) подает иск в суд об ограничении доступа к соответствующему Интернет-сайту.

Заместитель начальника отдела организации контроля и надзора за соответствием обработки персональных данных А. Яковлева рассказала о типовых нарушениях законодательства о персональных данных, выявленных в первом полугодии 2018 года, и дала рекомендации по их недопущению.

Одним из таких нарушений является несоответствие содержания письменного согласия субъекта персональных данных на обработку персональных данных требованиям законодательства Российской Федерации, в частности: отсутствие адреса или данных основного документа, удостоверяющего личность субъекта, указание нескольких целей обработки персональных данных, отсутствие наименования или ФИО и адреса лица, осуществляющего обработку персональных данных по поручению оператора, если обработка будет поручена такому лицу.

Следует отметить в связи с этим что статьей 13.11 КоАП РФ наиболее высокие размеры административных штрафов предусмотрены именно за обработку персональных данных без согласия в письменной форме субъекта персональных данных в случаях, когда такое согласие должно быть получено в соответствии с законодательством (если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния), либо обработку персональных данных с нарушением установленных законодательством требований к составу сведений, включаемых в согласие в письменной форме на обработку персональных данных: на

граждан в размере до 5 тысяч рублей, на должностных лиц - до 20 тысяч рублей, на юридических лиц - до 75 тысяч рублей.

Российские арбитражные суды при этом рассматривают как административные правонарушения, ответственность за которые предусмотрена частью 2 статьи 14.8 КоАП РФ (включение в договор условий, ущемляющих права потребителей), включение в стандартные формы договоров страхования и договоров кредита, заключаемых с банками:

- 1) согласий на обработку персональных данных в избыточном объеме, включая такие действия в отношении персональных данных, как распространение и трансграничную передачу персональных данных, подразумевающих соответственно действия, направленные на раскрытие персональных данных неопределенному кругу лиц и передачу персональных данных на территорию иностранного государства органу власти иностранного государства, иностранному физическому лицу или иностранному юридическому лицу;¹
- 2) согласий предусматривающих возможность передачи персональных данных не поименованным лицам;²
- 3) согласий не отвечающих требованиям конкретности, информированности и сознательности и не содержащих альтернативного варианта поведения страхователя, не предусматривающих возможности его на несогласие на обработку, в том числе и передачу его персональных данных третьим лицам, и не предусматривающих возможности влияния на его содержание;³
- 4) условий, не позволяющих свободно выразить согласие или отказ от передачи персональных данных третьим лицам.⁴

В то же время в отдельных постановлениях по делам о признании незаконными предписаний Роскомнадзора суды подтверждают, что не является нарушением законодательства обработка персональных данных без согласий субъектов персональных данных в целях предусмотренных трудовым законодательством, коллективным договором, а также локальными актами работодателя (в том числе с использованием программного обеспечения 1С "Зарплата и управление персоналом 8" и БСУВ "Биометрическая система учета времени")⁵.

¹ Постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 26.02.2018 № 11АП-19167/2017 по делу № А65-30342/2017,

² Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 20.02.2018 № 13АП-34099/2017 по делу № А56-56720/2017, постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 22.01.2018 № 09АП-66369/2017 по делу № А40-155310/17

³ Постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 03.07.2018 № 11АП-8336/2018 по делу № А65-33540/2017

⁴ Постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 11.01.2018 № 20АП-7785/2017 по делу № А09-12418/2017

⁵ Постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 07.02.2018 № 04АП-127/2018 по делу № А19-17054/2017

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 услуги включают:

- разработка согласий на обработку персональных данных, политик обработки персональных данных и иной организационно-распорядительной документации по защите персональных данных;
- разработка/адаптация договоров поручения на обработку персональных данных;
- консультирование по вопросам соблюдения требований GDPR российскими операторами;
- 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