



14.07.2020

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

на проект федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон "О персональных данных"»

Специалисты Национального совета финансового рынка совместно с финансовыми организациями проанализировали разработанный Министерством цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации проект федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О персональных данных» (далее – Законопроект), направленный, в том числе, на урегулирование допустимости множественности целей обработки персональных данных и множественности лиц – обработчиков.

Законопроект разработан во исполнение пункта 1.3 Паспорта федерального проекта «Нормативное регулирование цифровой среды» национальной программы «Цифровая экономика Российской Федерации», одобренного президиумом Правительственной комиссии по цифровому развитию, использованию информационных технологий для улучшения качества жизни и условий ведения предпринимательской деятельности (протокол от 28.05.2019 № 9), утвержденного президиумом Совета при Президенте Российской Федерации по стратегическому развитию и национальным проектам (протокол от 04.06.2019 № 7).

Целями разработки Законопроекта ставились «обеспечение благоприятных правовых условий для сбора, хранения и обработки данных с использованием новых технологий, в части установления порядка обезличивания персональных данных, условий и порядка их использования, порядка получения согласия на их обработку».

Разработанный Законопроект содержит ряд улучшений, которые позволяют устранить отдельные регуляторные барьеры в сфере персональных данных, сохраняя при этом механизмы защиты прав граждан. К таким улучшениям можно отнести установление возможности обработки персональных данных в новых целях, не заявленных оператором первоначально, с согласия субъекта либо при наличии иного законного основания, а также возможность получения одного согласия на обработку персональных данных в отношении нескольких целей.

Вместе с тем, по мнению участников финансового рынка, Законопроект нуждается в доработке в целях максимально полного достижения целей его разработки, а также решения ряда наиболее актуальных практических проблем применения Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее – Закон № 152-ФЗ) с учетом следующего.

1. Законопроектом предлагается внести дополнение о допустимости обработки персональных данных в нескольких целях на основании одного согласия субъекта персональных данных (п.4 ч.4 ст.9 Закона № 152-ФЗ в редакции Законопроекта).

Однако в последнем предложении части 4 статьи 9 Закона № 152-ФЗ, к которому относятся пункты 1 – 9 указанной части, речь идет об обработке персональных данных только с письменного согласия субъекта персональных данных.

Часть 4 статьи 9 Закона № 152-ФЗ содержит положение о том, что равнозначным содержащему собственноручную подпись субъекта персональных данных согласию в письменной форме на бумажном носителе признается согласие в форме электронного документа, подписанного в соответствии с федеральным законом электронной подписью.

Несмотря на это, по нашему мнению, положения Законопроекта в проектируемой редакции могут быть истолкованы таким образом, что при обработке персональных данных с согласия субъекта, подписанного в электронной форме, например, согласие на получение кредитного отчета или формирование клиенту индивидуальных предложений продуктов банка, положения Законопроекта в части указания в одном согласии нескольких целей окажутся неприменимы.

Также обращаем внимание, что аналогичное замечание относится и к пункту 6 части 4 статьи 9 Закона № 152-ФЗ в редакции Законопроекта, согласно которому предлагается предоставить возможность поручить обработку персональных данных нескольким лицам.

Для исключения подобного толкования предлагаем доработать Законопроект, исключив в последнем предложении абзаца первой части 4 статьи 9 Закона № 152-ФЗ слова “в письменной форме”.

2. Законопроектом предусмотрена возможность получения единого согласия на обработку персональных данных с множественностью целей обработки (п.4 ч.4 ст.9 Закона № 152-ФЗ в редакции Законопроекта).

При этом, исходя из формулировки проектируемой нормы, в согласии потребуется указать определенные сведения (перечень персональных данных, перечень действий с персональными данными, срок обработки и др.) отдельно для каждой из целей.

По мнению участников финансового рынка, реализация такой модели неизбежно приведет к увеличению объема включаемой в согласие субъекта персональных данных информации, что затруднит его понимание субъектом персональных данных и сделает его согласие менее осознанным.

Кроме того, реализация предлагаемого в Законопроекте подхода неизбежно приведет к увеличению временных затрат на заполнение субъектами персональных данных согласий и, как следствие, к отказу от указания необходимых операторам целей обработки ввиду очевидной нетехнологичности и затратности для оператора неоднократного указания одних и тех же сведений по каждой из заявленных целей их обработки, а также к увеличению правовых рисков привлечения операторов к административной ответственности за допущенные формальные нарушения при описании целей обработки персональных данных в соответствии с проектируемыми нормами.

Учитывая изложенное, считаем целесообразным дополнить Законопроект положением о допустимости однократного указания информации, предусмотренной пунктами 5 – 8 части 4 статьи 9 Закона № 152-ФЗ, в случае ее совпадения для каждой из заявляемых целей обработки персональных данных.

3. Согласно Законопроекту предлагается дополнить часть 2 статьи 19 Закона № 152-ФЗ новым пунктом 3.1 о применении для уничтожения персональных данных средств защиты информации, в составе которых реализована функция уничтожения информации,

прошедших в установленном порядке процедуру оценки соответствия, проведенную ФСБ России и ФСТЭК России.

Пунктами 2 и 3 части 2 статьи 19 Закона № 152-ФЗ в действующей редакции предусматривается необходимость построения системы защиты в зависимости от установленного уровня защищенности персональных данных с обязательным применением средств защиты, прошедших процедуру оценки соответствия.

По мнению участников финансового рынка, данный риск-ориентированный подход является совершенно достаточным для реализации адекватной защиты персональных данных, в т.ч. при их уничтожении.

Особо отметим, что Пояснительная записка к Законопроекту не содержит каких-либо статистических или аналитических данных, доказательно обосновывающих неэффективность действующей регуляторной модели и целесообразность ее изменения в сторону существенного увеличения затрат всех операторов персональных данных для устранения каких-либо значимых недостатков системы уничтожения персональных данных.

Кроме того, использование исключительно сертифицированных ФСБ или ФСТЭК средств защиты для уничтожения персональных данных всеми операторами вне зависимости от вида деятельности и (или) состава обрабатываемых персональных данных представляется явно избыточным, несоразмерно затратным, а также с высокой вероятностью создаст стандартные затруднения, связанные с необходимостью приобретения крайне значительным числом операторов персональных данных сертифицированных средств защиты, число которых на рынке традиционно бывает крайне невелико.

Подобные нормы уже неоднократно создавали ситуации резкого роста регуляторных рисков для участников рынка при одновременном возникновении искусственной монополии или олигополии незначительного числа производителей различных сертифицированных решений, цены на которые в подавляющем большинстве случаев оказываются нерегулируемыми государством, в связи с чем устанавливаются и длительное время сохраняются на монопольно высоком уровне.

В этой связи предлагаем пункт 2 статьи 1 Законопроекта исключить, включив в случае обоснованной необходимости положения, уточняющие требования к средствам уничтожения в зависимости от уровня защищенности информационной системы персональных данных, в нормативные правовые акты ФСТЭК России и/или ФСБ России.

4. Согласно пункту 3 статьи 1 Законопроекта Роскомнадзор наделяется полномочиями по определению требований к обезличиванию персональных данных и оценке соответствия действий оператора по обезличиванию. При этом согласно пункту 3 статьи 3 Закона № 152-ФЗ обезличивание является только одним из видов обработки персональных данных, а в статье 23 Закона № 152-ФЗ уже закреплена общая норма, уполномочивающая Роскомнадзор осуществлять меры (любые!), направленные на совершенствование защиты прав субъектов персональных данных.

При этом на основании указанной нормы Роскомнадзором уже издан Приказ от 05.09.2013 № 996 «Об утверждении требований и методов по обезличиванию персональных данных». Регистрация данного приказа в Минюсте России 10.09.2013 (№ 29935) подтверждает правомерность его издания, а также отсутствие правовых препятствий для реализации соответствующих нормотворческих полномочий Роскомнадзора в сфере обезличивания персональных данных.

Таким образом, анализ действующей редакции Закона № 152-ФЗ и практики ее применения самим Роскомнадзором не подтверждает необходимость дополнительного нормативного установления специальных полномочий Роскомнадзора в отношении одного из видов обработки персональных данных.

Кроме того, по мнению участников финансового рынка, распространение обязательных требований и методов на негосударственных операторов обработки персональных данных представляется в принципе нецелесообразным, поскольку при нерасширении оснований обработки обезличенных персональных данных не возникнет новых рисков, которыми как раз и было обусловлено рассматриваемое положение Законопроекта.

Учитывая изложенное, предлагаем пункт 3 статьи 1 Законопроекта исключить.