



Введение ответственности за нарушение законодательства о защите персональных данных: вторая попытка

На сегодняшний день тема защиты персональных данных снова становится одной из наиболее актуальных. Это связано с тем, что 01.07.12 г. вступил в силу Закон Украины от 02.06.11 г. № 3454-VI «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины об усилении ответственности за нарушение законодательства Украины о защите персональных данных» (далее – Закон № 3454). Вторая попытка.

Напомним, изначально предусматривалось, что данный Закон, вводящий меры ответственности за нарушение положений Закона Украины от 01.06.10 г. № 2297-VI «О защите персональных данных» (далее – Закон о защите ПД), который действует уже более полутора лет, должен был вступить в силу еще 1 января текущего года. Это повлекло за собой панику в предпринимательской среде, и в результате соответствующий уполномоченный орган – Государственную службу Украины по вопросам защиты персональных данных (далее – ГСЗПД) в декабре 2011 года буквально засыпали заявлениями о регистрации баз персональных данных. И только в середине января Верховная Рада Украины, дабы снизить столь сильный общественный резонанс после предпринятой попытки защитить персональные данные физлиц, путем принятия Закона Украины от 13.01.12 г. № 4343-VI все-таки отложила срок вступления в силу Закона № 3454 на полгода, чем временно прекратила замешательство среди владельцев баз персональных данных (далее – БПД).

Большинство из заявлений о регистрации баз персональных данных, которые поступили в адрес ГСЗПД

еще в декабре прошлого года, не обработаны до сих пор, а из информации на официальном сайте ГСЗПД видно, что на данный момент обрабатываются заявления, поступившие еще 07.12.11 г.

Подробно на вопросах взаимоотношений в сфере защиты ПД, организации обработки ПД владельцем баз персональных данных и процедуры их регистрации, а также мерах ответственности за нарушение законодательства о защите ПД мы уже останавливались на страницах нашего издания (см «АБ» № 24 (306), декабрь 2011). По сути с того времени здесь ничего и не изменилось: сохранилась неконкретность требований самого Закона о защите ПД в части порядка определения нарушителя и привлечения его к ответственности, нет четкости относительно сферы действия данного Закона, все также присутствуют явные противоречия и нестыковки в его формулировках с нормами других законодательных актов. Но вопрос введения ответственности в данной сфере, а также некоторые особенности ее применения, снова является актуальным, поэтому есть смысл к нему сейчас вернуться.

Итак, что же ждет владельцев БПД с 01.07.12 г.?

Закон № 3454 вносит соответствующие изменения в КУоАП и УКУ, устанавливающие/усиливающие административную и уголовную ответственность за нарушение действующего законодательства Украины о защите ПД.

Для удобства виды ответственности и законодательные нормы, которыми она предусмотрена, представим в таблице.

Таблица

Какой нормой предусмотрена ответственность	Вид ответственности	Мера ответственности	
		К гражданам	К должностным лицам, гражданам-СПД
Ст. 188 ³⁹ КУоАП «Нарушение законодательства в сфере защиты персональных данных»	Неуведомление или несвоевременное уведомление субъекта ПД о его правах в связи с включением его персональных данных в БПД, цели сбора этих данных и лиц, которым эти данные передаются.	Штраф от 200 до 300 нмдг	Штраф от 300 до 400 нмдг
	Неуведомление или несвоевременное уведомление специально уполномоченного центрального органа исполнительной власти по вопросам защиты ПД об изменении сведений, предоставляемых для государственной регистрации БПД.	Штраф от 100 до 200 нмдг	Штраф от 200 до 400 нмдг

Таблица (продолжение)

	Повторное в течение года совершение нарушения, предусмотренного выше, за которое лицо уже подвергалось административному взысканию.	Штраф от 300 до 500 нмдг	Штраф от 400 до 700 нмдг
	Уклонение от государственной регистрации БПД.	Штраф от 300 до 500 нмдг	Штраф от 500 до 1000 нмдг
	Несоблюдение установленного законодательством о защите ПД порядка защиты персональных данных в БПД, что привело к незаконному доступу к ним.	Штраф от 300 до 1000 нмдг	
Ст. 188 ⁴⁰ КУоАП	Невыполнение законных требований должностных лиц специально уполномоченного центрального органа исполнительной власти по вопросам защиты ПД об устранении нарушений законодательства о защите ПД.	-	Штраф от 100 до 200 нмдг
Ст. 182 УКУ «Нарушение неприкосновенности частной жизни»	Незаконный сбор, хранение, использование, уничтожение, распространение конфиденциальной информации о лице или незаконное изменение такой информации, за исключением случаев, предусмотренных другими статьями этого Кодекса.	Штраф от 500 до 1000 нмдг или исправительные работы сроком до 2 лет, или арест сроком до 6 месяцев, или ограничение свободы сроком до 3 лет.	
	Те же действия, совершенные повторно, или если они нанесли существенный вред охраняемым законом правам, свободам и интересам лица.	Арест на срок от 3 до 6 месяцев или ограничение свободы на срок от 3 до 5 лет, или лишение свободы на тот же срок.	
	<i>Примечание: Существенным вредом для целей данной статьи, если он заключается в причинении материальных убытков, считается такой вред, который в 100 и более раз превышает нмдг.</i>		

Об административной ответственности

Сразу отметим некоторые немаловажные особенности ее применения, которые, надеемся, несколько снизят излишнюю обеспокоенность среди субъектов отношений, связанных с персональными данными. Итак:

1) меры админответственности с учетом правила, установленного ст. 8 КУоАП, могут быть применены только за нарушения требований Закона о защите ПД, **совершенные после** вступления в силу Закона № 3454;

2) рассматривать дела об административных правонарушениях уполномочены **суды** (ст. 221 КУоАП), а это значит, что согласно ст. 38 КУоАП взыскание может быть наложено не позднее чем **через 3 месяца** со дня совершения правонарушения, а при длящемся правонарушении – не позднее чем через 3 месяца со дня его выявления. Их выявлять уполномочены сотрудники ГСЗПД в ходе проведения проверочных мероприятий, специальный порядок проведения которых до сих пор не установлен (вероятно, такие проверяющие будут руководствоваться общей

процедурой проведения неналоговых проверок, установленной Законом Украины от 05.04.07 г. № 877-V «Об основных принципах государственного надзора (контроля) в сфере хозяйственной деятельности»). Учитывая столь короткий срок для привлечения к ответственности и отсутствие порядка проведения таких проверок, массовых наказаний нарушителей, по крайней мере сразу же после вступления в силу Закона № 3454, ожидать не стоит.

Теперь есть смысл отдельно остановиться на анализе содержания некоторых составов административных правонарушений в данной сфере.

Уклонение от государственной регистрации БПД

Статьей 9 Закона о защите ПД установлена обязанность владельца БПД ее зарегистрировать. При этом ч. 4 ст. 188³⁹ КУоАП (с учетом изменений, внесенных Законом № 3454) устанавливает ответственность за нарушение данного требования. Обратим внимание, что ответственность устанавливается именно за **уклонение** от регистрации БПД, а не за ее **не-регистрацию** как таковую. Ведь уклоняться – зна-



чит умышленно отказываться от совершения какого-либо действия, поэтому отсутствие регистрации БПД не по вине ее владельца не может квалифицироваться как данное правонарушение.

Например, владелец БПД подал заявление о регистрации БПД в ГСЗПД. Служба не выдает ему Свидетельство о регистрации БПД до вступления в силу Закона № 3454 либо по другим, не зависящим от владельца БПД, причинам. В этом случае действия владельца БПД нельзя считать уклонением от регистрации БПД. Соответственно, к нему не может быть применено административное взыскание.

Напомним, что порядок регистрации БПД регулируется Законом о защите ПД и Положением о государственном реестре баз персональных данных и порядке его ведения, утвержденным постановлением КМУ от 25.05.11 г. № 616. ГСЗПД осуществляет регистрацию БПД на основании заявления, которое подается владельцем БПД или уполномоченным им лицом. Форма такого заявления утверждена приказом Минюста Украины от 08.07.11 г. № 1824/5.

Несоблюдение установленного действующим законодательством Украины о защите ПД порядка защиты ПД, что привело к незаконному доступу к таким данным

Санкция за указанное правонарушение может быть применена только в том случае, если несоблюдение установленного порядка защиты ПД привело к незаконному доступу к ПД. Более того, такой незаконный доступ должен быть следствием именно несоблюдения установленного действующим законодательством Украины порядка защиты ПД. В случае отсутствия причинно-следственной связи между таким несоблюдением и незаконным доступом к ПД, также как и в случае, если несоблюдение порядка защиты ПД не привело к незаконному доступу к ним, состав рассматриваемого административного правонарушения отсутствует.

Применение административной ответственности **возможно только при соблюдении ряда условий:**

- в ГСЗПД подается обоснованная жалоба гражданина Украины. Такая жалоба должна быть подкреплена документами, подтверждающими указанные в ней нарушения законодательства Украины в сфере защиты ПД;
- на основании данной жалобы ГСЗПД проводит проверку владельца и/или распорядителя БПД и в случае выявления нарушений законодательства о защите ПД выносит предписание об устранении нарушений;
- в случае невыполнения предписания ГСЗПД составляется административный протокол, который передается в суд;
- на основании данного протокола в судебном заседании судом принимается решение о наложении административного взыскания;

- на основании данного судебного решения владельцем и/или распорядителем БПД уплачивается штраф.

Об уголовной ответственности

Законом № 3454 также усиливается уголовная ответственность за нарушение действующего законодательства Украины о защите ПД. Если прежняя редакция ч. 1 ст. 182 УКУ предусматривает ответственность исключительно за незаконный сбор, хранение, использование, распространение конфиденциальной информации о лице или незаконное изменение такой информации, то с учетом корректировок, внесенных в данный Кодекс Законом № 3454, указанная статья также предусматривает ответственность за **незаконное уничтожение и незаконное изменение такой информации**. При наличии в деянии лица состава такого преступления ему грозит штраф от 500 до 1000 нмдг или исправительные работы на срок до двух лет или арест на срок до шести месяцев или ограничение свободы на срок до трех лет.

Положениями ч. 3 ст. 24 Закона о защите ПД функция обеспечения защиты ПД в базах возложена на владельца БПД. Использование ПД владельцем базы осуществляется в случае создания им условий для их защиты. При этом нормами ст. 10 данного Закона определено, что использование ПД работниками субъектов отношений, связанных с такими персональными данными, должно осуществляться исключительно в соответствии с их профессиональными или служебными либо трудовыми обязанностями. Ведь разглашение любым способом таких данных, доверенных им либо ставших известными в связи с выполнением ими профессиональных, служебных или трудовых обязанностей, может повлечь ответственность согласно ст. 182 УКУ.

Применение ответственности к нарушителям законодательства о защите ПД станет возможным с 01.07.12 г., если конечно вступление Закона № 3454 в силу снова не будет отсрочено. О возможной отсрочке можно говорить в связи с тем, что 06.06.12 г. в Верховную Раду Украины был подан законопроект под № 10570, предусматривающий перенос вступления в силу данного Закона на 01.02.13 г.

Вопрос, будет ли данный законопроект принят или нет, до сих пор остается открытым, учитывая уже устоявшуюся практику принятия законодательных актов задним числом и переноса даты их вступления в силу.

Елена КРАВЧЕНКО
адвокат, старший юрист
ЮФ «Глобал Адвокат»
Корпорации «Глобал Консалтинг»