

Новеллы законодательства и практики в области персональных данных

13 ноября 2012,
Казань

Алексей Чирков
советник по правовым вопросам
Российский микрофинансовый центр



РОССИЙСКИЙ
МИКРОФИНАНСОВЫЙ
ЦЕНТР

www.rmcenter.ru

107031, г.Москва, ул. Петровка, д. 15/13, строение 5, оф. 500
Тел.: +7 (495) 258-68-31, 258-87-05; факс: +7 (495) 258-87-09

Некоторые понятия 152-ФЗ «О персональных данных»

- × **Персональные данные** - любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных);
- × **оператор** - государственный орган, муниципальный орган, юридическое или физическое лицо, самостоятельно или совместно с другими лицами организующие и (или) осуществляющие обработку персональных данных, а **также определяющие цели обработки персональных данных**, состав персональных данных, подлежащих обработке, действия (операции), совершаемые с персональными данными; - **МФИ**

Биометрические ПДн:

- Сведения, которые характеризуют физиологические и биологические особенности человека, на основании которых можно установить его личность (биометрические персональные данные) и которые используются оператором для установления личности субъекта персональных данных, могут обрабатываться только при наличии согласия в письменной форме субъекта персональных данных;
- Установлено, что сотрудники банковского учреждения при закрытии банковского счета заявителя нарушили требования Федерального закона «О персональных данных». В частности, при снятии ксерокопии паспорта гражданина они, не получив его согласия, изготовили с паспорта копию его фотографического изображения. Обработка этих персональных данных без согласия гражданина запрещена законом (*Выдержка судебного решения от 8.02.2012 мирового судьи судебного участка № 7 г.Йошкар-Олы*);
- **Позиция РКН в ответе на запрос ФССП.**

Согласие должно включать в себя:

- 1) фамилию, имя, отчество, адрес субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе;
- 2) фамилию, имя, отчество, адрес представителя субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе, реквизиты доверенности или иного документа, подтверждающего полномочия этого представителя (при получении согласия от представителя субъекта персональных данных);
- 3) наименование или фамилию, имя, отчество и адрес оператора, получающего согласие субъекта персональных данных;
- 4) цель обработки персональных данных;
- 5) перечень персональных данных, на обработку которых дается согласие субъекта персональных данных;
- 6) наименование или фамилию, имя, отчество и адрес лица, осуществляющего обработку персональных данных по поручению оператора, если обработка будет поручена такому лицу;
- 7) перечень действий с персональными данными, на совершение которых дается согласие, общее описание используемых оператором способов обработки персональных данных;
- 8) срок, в течение которого действует согласие субъекта персональных данных, а также способ его отзыва, если иное не установлено федеральным законом;
- 9) подпись субъекта персональных данных.

Согласие на обработку ПДн.

Вопросы:

- Что должно содержать в себе согласие на обработку ПДн?
- Каким образом МФО может зафиксировать факт согласия заемщика на обработку персональных данных, если вся информация о клиента собирается по телефону и действует технология «одного визита в МФО сразу на подписание договора займа»?
- Где лучше прописать согласие на обработку персональных данных? В договоре, в приложении, в отдельном документе, в правилах предоставления микрозаймов?

Официальный сайт роскомнадзора

Возможно ли получение согласия на обработку персональных данных по телефону? Что является доказательством получения согласия на обработку персональных данных при покупке товаров в интернет-магазинах?

При заполнении вэб-формы заявки на покупку товара на сайте интернет-магазина в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» критерием, свидетельствующим о получении оператором согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных является файл электронной цифровой подписи.

Кроме того, оператор вправе ввести в вэб – форму заявки обязательные для заполнения дополнительные поля, устанавливающие условие согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных, при условии последующего проведения мероприятий по проверке достоверности представленных персональных данных.

В остальных случаях согласие на обработку персональных данных, равно как и его отзыв, может оформляться только в письменной форме.

Получение согласия на обработку персональных данных по телефону, посредством СМС-сообщений действующим законодательством Российской Федерации не установлено.

Согласие в стандартных формах

- Требования п. 7 Постановления Правительства Российской Федерации от 15.09.2008 № 687 распространяются на все без исключения типовые формы документов, характер информации в которых предполагает или допускает включение в них персональных данных, используемые в деятельности организации. При самостоятельной разработке и утверждении типовых форм документов в организации (договоры, анкеты, доверенности и так далее), необходимо учитывать указанные требования.
- При использовании унифицированных форм, утвержденных соответствующими уполномоченными органами, в организации целесообразно оформление дополнительного документа, подписанного субъектом персональных данных, содержащего все указанные в п. 7 Постановления пункты и поля.

Как соотносится цессия и согласие на обработку ПДн?

- Согласно ст.382 ГК РФ согласие должника на переуступку прав требования кредитора другому лицу не требуется, более того, в п.2 ст.385 ГК РФ установлено, что кредитор, уступивший требование другому лицу, обязан передать ему документы, удостоверяющие право требования, и сообщить сведения, имеющие значение для осуществления требования.
- В то же время в ст.6 ФЗ от 27.07.2006 «О персональных данных» №152-ФЗ не содержится пункта, однозначно позволяющего обрабатывать персональные данные новому кредитору без согласия должника.

Судебная практика выработала три позиции:

- 1) Передача персональных данных возможна по договору цессии без согласия должника.
- 2) Передача персональных данных возможна по договору цессии без согласия должника, однако новому кредитору необходимо для соблюдения требований специального законодательства, регулирующего обработку ПДн, направить информацию о себе субъектам персональных данных заблаговременно с момента заключения договора цессии
- 3) Передача персональных данных по договору цессии невозможна без согласия должника

Ответ РКН на запрос:

Основания и порядок перехода прав кредитора другому лицу при заключении договоров цессии, регламентированы ст. 382 Гражданского кодекса РФ (далее ГК РФ). Согласно п. 2 ст. 382 ГК РФ для перехода к другому лицу прав кредитора не требуется согласие субъекта персональных данных (должника), если иное не предусмотрено законом или договором.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее - Закон) обработка персональных данных включает в себя такое понятие, как передача (распространение, предоставление, доступ).

В соответствии с ч. 3 ст. 6 Закона оператор вправе поручить обработку персональных данных (предоставить таковые) другому лицу с согласия субъекта персональных данных, если иное не предусмотрено федеральным законом на основании заключаемого с этим лицом договора.

В соответствии с требованиями ст. 7 Закона операторы и иные лица, получившие доступ к персональным данным, обязаны не раскрывать третьим лицам и не распространять персональные данные без согласия субъекта персональных данных, если иное не предусмотрено законом.

Процедура заключения договора цессии предусматривает обработку персональных данных должников (в объеме их передачи между цессионарием и cedentом). Следовательно, учитывая вышеизложенное, на момент заключения договора цессии (перехода прав кредитора другому лицу) должно быть согласие субъекта персональных данных (должника) на обработку его персональных данных.

Порядок, основания получения и форма согласия субъекта персональных данных регулируется Законом, а наличие согласия субъекта на обработку его персональных данных не является обязательным условием для заключения гражданско - правовых договоров.

Особенности пдн работника

- **Персональные данные работника** - информация, необходимая работодателю в связи с трудовыми отношениями и касающаяся конкретного работника.

(ст. 85 ТК РФ)



- Порядок хранения, обработки и использования персональных данных работников устанавливается работодателем с соблюдением требований ТК РФ и иных федеральных законов. Работники и их представители должны быть ознакомлены под роспись с документами работодателя, устанавливающими порядок обработки персональных данных работников, а также своими правами и обязанностями в этой области

Примеры источников ПДн работника:

- - трудовая книжка или ее копия. Содержит сведения о трудовом стаже, предыдущих местах работы;
- - копии свидетельств о заключении брака, рождении детей. Такие документы содержат сведения о составе семьи, которые могут понадобиться работодателю для предоставления работнику определенных льгот, предусмотренных трудовым и налоговым законодательством;
- - документы воинского учета. Содержат информацию об отношении работника к воинской обязанности и необходимы работодателю для осуществления в организации воинского учета работников;
- - справка о доходах с предыдущего места работы. Нужна работодателю для предоставления работнику определенных льгот и компенсаций в соответствии с налоговым законодательством;

При обработке и передаче персональных данных работника соблюдать следующие требования:

- получать все персональные данные у работника (если их возможно получить только у третьей стороны, то работник должен быть уведомлен об этом заранее и от него должно быть получено письменное согласие)
- не получать и не обрабатывать персональные данные работника о его политических, религиозных и иных убеждениях, о членстве в общественных объединениях и профсоюзной деятельности, а также о частной жизни (по вопросам, связанным с трудовыми отношениями, работодатель вправе получать и обрабатывать данные о частной жизни работника только с его письменного согласия)
- не запрашивать информацию о состоянии здоровья работника, кроме сведений о возможности выполнения работником трудовой функции
- не сообщать данные работника третьей стороне или в коммерческих целях без письменного согласия работника, кроме случаев необходимости предупреждения угрозы жизни и здоровью работника или в других случаях, предусмотренных ТК РФ или иными федеральными законами
- осуществлять передачу данных в пределах одной организации, у одного индивидуального предпринимателя в соответствии с локальным нормативным актом организации, с которым работник должен быть ознакомлен под роспись
- разрешать только специально уполномоченным лицам доступ к персональным данным работников, необходимым для выполнения конкретных функций
- требовать от лиц, получающих данные о работнике, соблюдения указанных выше требований
- обеспечить защиту персональных данных работника от неправомерного их использования или утраты (за счет средств работодателя)

Может ли работодатель передавать персональные данные своих бывших работников новым работодателям по их запросам?

- Такие действия можно совершать только при наличии письменного согласия работника.
- Из содержания п. 3 ст. 86 ТК РФ следует, что запрашивать информацию у третьей стороны, в том числе и у предыдущего работодателя, нынешний работодатель может только с согласия работника и только если данную информацию нельзя получить у самого работника. Иными словами, потенциальный работодатель вправе запросить информацию при наличии согласия работника, а прежний работодатель вправе ее передать с тем же условием.

Хранение

персональных данных работников

- Перечень документов по учету труда и его оплаты установлен Постановлением Госкомстата РФ от 05.01.2004 N 1 "Об утверждении унифицированных форм первичной учетной документации по учету труда и его оплаты". Работодатель должен обеспечивать сохранность такой документации в соответствии со сроками ее хранения (см. Перечень типовых управленческих архивных документов, образующихся в процессе деятельности государственных органов, органов местного самоуправления и организаций, с указанием сроков хранения, утвержденного Приказом Минкультуры РФ от 25.08.2010 N 558).

Лица и органы, которым могут передаваться персональные данные без согласия работников

- При несчастном случае с работником работодатель обязан проинформировать соответствующие органы и организации, а при тяжелом несчастном случае (или смерти) - также его родственников. В данной ситуации согласия работника на передачу его персональных данных не требуется (ст. 228 ТК РФ).
- Работодатель также обязан предоставить персональные данные работников государственным инспекторам труда при осуществлении ими надзорно-контрольной деятельности (ст. 357 ТК РФ).
- Ряд случаев согласно ст. 9 Федерального закона от 01.04.1996 N 27-ФЗ «Об индивидуальном (персонифицированном) учете в системе обязательного пенсионного страхования»

Ответственность работников за разглашение ПДн

- принадлежность разглашенной информации к сведениям, составляющим охраняемую законом тайну;
- доступ работника к сведениям, составляющим охраняемую законом тайну. Такой доступ подразумевает оформление письменного документа, в котором указано, какие сведения работник обязуется не разглашать в связи с выполнением своих трудовых обязанностей;
- распространение работником сведений, составляющих охраняемую законом тайну.
- прямой действительный ущерб, причиненный работодателю разглашением работником сведений, которые составляют охраняемую законом тайну (для материальной ответственности).

(п.43 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 N 2 "О применении судами РФ ТК РФ»).

Проверки Роскомнадзора



Роскомнадзор проверяет:

- Соответствие обработки ПДн требованиям действующего законодательства;
- Соответствие содержания ПДн и способов обработки целям их обработки;
- Сведения, содержащиеся в уведомлении;
- +оценивает эффективность принимаемых оператором мер (п.42.1 Регламента) с помощью привлекаемых экспертов

В 2011 года – 2231 проверки операторов в РФ (в 2010 - 1253)

скомнадзором в 2011 году проведены 1 440 плановых и 791 внеплановая проверка.

По результатам контрольно-надзорных мероприятий операторам персональных данных выдано 2 250 предписаний об устранении выявленных нарушений, со-



Рис. 1. Соотношение плановых и внеплановых проверок в области персональных данных

Общие требования к проверке:

Срок и порядок уведомления о проверке	внеплановой	Не позднее чем за 24 часа до начала ее проведения любым доступным способом
	плановой	Не позднее чем в течение трех рабочих дней до начала проведения проверки посредством направления копии приказа о проведении проверки почтовым отправлением с уведомлением о вручении или иным доступным способом
Количественный состав участников выездной проверки (проверяющих)		Не менее двух должностных лиц, в том числе должностное лицо, отвечающее за вопросы правового обеспечения
Срок представления требуемых документов по документарной проверке		10 рабочих дней со дня получения мотивированного запроса
Срок представления пояснений по документарной проверке		10 рабочих дней с момента требования об их предоставлении
Срок проведения проверки		20 рабочих дней (продление возможно на срок не более 20 рабочих дней)
Срок рассмотрения обращения (жалобы, заявления) Роскомнадзором		30 дней, может быть дополнительно продлен еще на 30 дней
Результат проверки		Акт с указанием выявленных в деятельности кредитного кооператива нарушениях требований законодательства Российской Федерации в области персональных данных либо об отсутствии таких нарушений

Новые комплекты документов РМЦ

- Самые «популярные» документы для КПК и МФО в рамках исполнения норм трудового законодательства. (стоимость комплекта документов: 12 990 рублей, включая все налоги. Срок предоставления 10 документов, входящих в комплект: три рабочих дня с момента оплаты);
- Комплект документов по 152-ФЗ (стоимость: 11 000, предоставляется в течение трех рабочих дней с момента оплаты) - **всем участникам секции скидка 3% до конца декабря!**

Веб-консультации РМЦ

- 27 ноября – 10.00-12.00 – Кто владеет информацией...- оператор. Требования законодательства к КПК и МФО при обработке ПДн;
- 30 ноября – 10.00-12.00 – Договор займа: жизнь нелегка – меняют ГК;
- 12-13 декабря – Кадры решают все. Решаем с кадрами.

Уточнить подробности по услугам РМЦ? Сделать заказ?

- Звоните! Елене Закаржевской
(495) 258-6831, 258-87-05 внутренний 117
- Пишите! ezakarzhhevskaya@rmcenter.ru
 - Мы работаем для Вас!

Спасибо за внимание!

Алексей Чирков
советник по правовым вопросам
E-mail: achirkov@rmcenter.ru

