

ЗАЩИТА ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ: МЕЖДУ ПРИВАТНОСТЬЮ И БЕЗОПАСНОСТЬЮ

Защита персональных данных: между приватностью и безопасностью

ПРИВАТНОСТЬ И ПРАВО НА ПРИВАТНОСТЬ

Частная (личная) жизнь – это емкая категория, которой невозможно дать исчерпывающее определение. Каждый человек волен развивать это понятие и наполнять его определенным смыслом. Было бы непозволительно ограничить понятие [личной жизни] «внутренним кругом» и целиком исключить внешний мир, не входящий в этот круг. Таким образом, понятие личной жизни с необходимостью включает право на развитие взаимоотношений с другими лицами и внешним миром¹.

Хотя общепринятой трактовки понятия «частная жизнь» не существует, большинство теоретиков сходятся в том, что термином «частная жизнь» обозначаются:

- сферы жизни человека, которые он не желает делать достоянием других (физических и юридических лиц, органов и должностных лиц государственной власти);
- «личное усмотрение» – свобода от внешнего управляющего воздействия и контроля государства, общественных организаций, граждан в рамках этих сфер и возможность контролировать их².

Общим эквивалентом понятия «неприкосновенность частной жизни» и термина «privacy», используемого в международных документах, является заимствованное из латинского языка слово «приватность» в значениях свобода, интимность, секретность, одиночество, собственность, личность, межличностные отношения.

Общим эквивалентом понятия «неприкосновенность частной жизни» и термина «privacy», используемого в международных документах, является заимствованное из латинского языка слово «приватность» в значениях свобода, интимность, секретность, одиночество, собственность, личность, межличностные отношения³.

¹ Красотенко, О. Понятие «частная жизнь» в решениях Европейского Суда по правам человека. Минск, 2011. Доступно через: <http://elib.bsu.by/handle/123456789/29040>

² Шахов Н.И. (2008) Отношения по охране частной жизни и информации о частной жизни как объект теоретико-правового исследования. Ростов-на Дону. С. 7

³ Прохвачева, О. (2000) Лингвокультурный концепт "приватность": На материале американского варианта английского языка. Доступно через: <http://www.dissercat.com/content/lingvokulturnyi-kontsept-privatnost-na-materiale-amerikanskogo-varianta-angliiskogo-yazyka#ixzz3AMsvTYM>; Мельников, М. В. (2012) О

ЗАЩИТА ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ: МЕЖДУ ПРИВАТНОСТЬЮ И БЕЗОПАСНОСТЬЮ

Обеспечение права на неприкосновенность частной жизни (права на приватность) означает установление и соблюдение пределов допустимого вмешательства в частную жизнь.

Пределы допустимого вмешательства определяются:

- физически – границами между публичным и частным, определяющими пространство, в которое организации, правительства или другие люди не могут вторгаться (здесь важно не забывать и о биометрических данных как «эквиваленте тела» индивида);
- в сфере поведения – формы деятельности и образ действий, которые индивид имеет право защищать (скрывать) от внимания посторонних – интимность;
- в сфере принятия индивидуальных решений – человек должен быть защищен от вторжения в эту сферу, то есть от давления на него при осуществлении индивидуального выбора – свобода;
- возможностью человека контролировать информацию о себе – решать, когда, как и в каком объеме, информация о личности становится известной или сообщается другим⁴.

Эти границы «частного» не абсолютны, а в значительной степени зависят от контекста, в рамках которого определяются нормы защиты частной жизни и требования того, что может и должно быть раскрыто для общества⁵. Границы информационной приватности также подвижны и основаны на желании или нежелании индивида сообщать ту или иную информацию о себе⁶.

Проблема обеспечения права на приватность имеет, как минимум, три измерения: социально-этическое, политическое, инструментальное. С социально-этической точки зрения право на приватность предполагает защиту достоинства, индивидуальности, «личного пространства» человека⁷. Фундаментальная проблема здесь – недопущение потери индивидом достоинства, автономии, уважения вследствие утраты контроля над обстоятельствами, при которых возможно вторжение в реальное (физическое) и

семантике понятия "приватное" // XIII международная научная конференция преподавателей, аспирантов и студентов НСИ. С.181-189

⁴ Westin, A. (2003) Social and Political Dimensions of Privacy. Доступно через: <http://www.asc.upenn.edu/usr/ogandy/Gandy%20Comm664/westin%20-%20social%20and%20political%20dimensions%20of%20privacy.pdf>

⁵ Schoeman, F. (1992) Privacy and Social Freedom. Cambridge, U.K.: Cambridge University Press.

⁶ Westin, A. (2003) Social and Political Dimensions of Privacy. Доступно через: <http://www.asc.upenn.edu/usr/ogandy/Gandy%20Comm664/westin%20-%20social%20and%20political%20dimensions%20of%20privacy.pdf>

⁷ Bennett, C. (2008) The Privacy Advocates: Resisting the Spread of Surveillance. Massachusetts Institute of Technology. P.4

ЗАЩИТА ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ: МЕЖДУ ПРИВАТНОСТЬЮ И БЕЗОПАСНОСТЬЮ

виртуальное (цифровое, телекоммуникационное) личное пространство, интимное поведение, принятие решений⁸. Политическое измерение неприкосновенности частной жизни связано с тем, что автономия индивида – это одно из условий и существенных характеристик демократии, которое предполагает недопущение тотального полицейского надзора, свободу собраний, свободу исследований от контроля государства и пр.⁹ Инструментальное измерение права на приватность предполагает, что «правильные люди используют правильную информацию о личности в правильных целях», а индивид (субъект персональных данных) имеет возможность контролировать сбор, обработку, использование и раскрытие информации о себе¹⁰.

ИНФОРМАЦИОННАЯ ПРИВАТНОСТЬ

Информационная составляющая частной жизни включает:

Право на информационную приватность – право индивида контролировать все информационные процессы, связанные со сбором и использованием персональных данных, независимо от того, какая персональная информация собиралась о нем частными и государственными организациями.

- любого рода фактические данные о событиях, связанных с телом человека: факты о болезни лица, составляющие медицинскую тайну; сведения о терапевтическом или хирургическом лечении; фактические данные о смерти и о судьбе человеческих останков;
- фактические сведения,

затрагивающие семейную жизнь: персональные данные, кроме общедоступных данных гражданского состояния; о фактах рождения; о фактах заключенных браков; о фактах смертей; о секрете материнства и о секрете усыновления;

- сведения о фактах сексуальной жизни и о чувствах лица; о фактах существования любовных отношений вне семьи или о факте их разрыва;
- сведения о внутренних убеждениях индивида: политические и философские взгляды¹¹

⁸ Rule, J. et al. (1980) *The Politics of Privacy: Planning for Personal Data Systems as Powerful Technologies*. New York: Elsevier

⁹ Westin, A. (1967) *Privacy and freedom*. P.25

¹⁰ Bennett/ C/ (2008) Bennett, C. (2008) *The Privacy Advocates: Resisting the Spread of Surveillance*. P..5

¹¹ Bernard A. *La protection de l'intimité par le droit privé: éloge du ragot ou comment vices exposes engendrent vertu*. Les For Interieur, p.153-179. Доступно через <http://www.u->

ЗАЩИТА ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ: МЕЖДУ ПРИВАТНОСТЬЮ И БЕЗОПАСНОСТЬЮ

Директива 95/46/ЕС Европейского парламента и Совета Европейского Союза от 24 октября 1995 года о защите прав частных лиц применительно к обработке персональных данных и о свободном движении *таких данных*

“персональные данные” означают любую информацию, связанную с идентифицированным или идентифицируемым физическим лицом (“субъектом данных”); идентифицируемым лицом является лицо, которое может быть идентифицировано прямо или косвенно, в частности,

посредством ссылки на идентификационный номер или на один, или несколько факторов, специфичных для его физической, психологической,

ментальной, экономической, культурной или социальной идентичности;

Право на информационную приватность – право индивида контролировать все информационные процессы, связанные со сбором и использованием персональных данных, независимо от того, какая персональная информация собиралась о нем частными и государственными организациями, так и способы ее обработки и распространения¹².

Определения приватности индивида в терминах права на контроль использования информации о себе – один из основных тенденций в политических и юридических дискуссиях о защите персональных данных¹³.

ПЕРСОНАЛЬНЫЕ ДАННЫЕ

Понятие «персональные данные» в широком смысле включает факты, сообщения или мнения, связанные с определенным индивидом и относительно которых разумно было бы ожидать, что он считает их интимными или конфиденциальными, и, следовательно, не желает предавать их огласке или, по крайней мере, желает ограничить их обращение. С этой точки зрения «защита персональных данных» может считаться своего рода аналогом термина «информационная приватность» и в этом смысле предполагает право индивидов решать, когда, какая и в каком объеме информация о них может сообщаться другим.

picardie.fr/labo/curapp/revues/root/35/alain_bernard.pdf_4a081e8ad4544/alain_bernard.pdf (Цит по Ариков, Г. (2014) Аспекты неприкосновенности частной жизни в уголовном законодательстве Республики Молдова. Кишинев, Молдавский государственный университет

¹² В контексте права на информационную приватность анонимность определяется как функциональная неидентифицируемость персонального сообщения. Конфиденциальность означает защиту персональной информации, обычно в форме ограждения этой информации от несанкционированного раскрытия третьим лицам.

¹³ Vygrave, L. (2010) Privacy and data protection in an international perspective. Доступно через: <http://www.uio.no/studier/emner/jus/jus/JUS5630/v13/undervisningsmateriale/privacy-and-data-protection-in-international-perspective.pdf>

ЗАЩИТА ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ: МЕЖДУ ПРИВАТНОСТЬЮ И БЕЗОПАСНОСТЬЮ

Понятия «сведения, составляющие тайну индивида» и «персональные данные» не являются идентичными. Персональные данные (такие как, к примеру, фамилия, имя, отчество, образование, профессия) личной тайны не содержат, но позволяют идентифицировать того или иного человека. Отсюда определение персональных данных в узком смысле – любые данные или совокупность данных, которые позволяют идентифицировать индивида.

Кроме того, выделяют (в частности, в государствах-членах ЕС) особую категорию персональных данных – чувствительную информацию (*sensitive personal data*), обращение с которой требует особой правовой регламентации и более строгих мер защиты¹⁴.

По критерию чувствительности/уязвимости персональные данные подразделяются на три категории

- «обычные» персональные данные - их сбор, обработка, использование и передача возможны без специального разрешения в режиме, предписанном национальными законами;
- «чувствительные» персональные данные - их сбор, обработка, использование и передача требуют особых мер защиты и безопасности, специально установленных законом;
- «особо чувствительные» персональные данные - их сбор, обработка, использование и передача либо вообще запрещены законом, либо разрешены только в исключительных случаях с использованием специальных мер защиты и безопасности.

Набор «особо чувствительных» персональных данных, подлежащих тщательной защите, может варьироваться в различных странах, но, как правило, к этой категории относятся данные о расовом и этническом происхождении, религиозных верованиях, политических убеждениях, членстве в профессиональных ассоциациях, политических и общественных организациях, состоянии здоровья, особенностях сексуального поведения, криминальном прошлом (данные о вынесенных и исполненных обвинительных судебных приговорах по уголовным делам).

¹⁴ Директива N 95/46/ЕС Европейского парламента и Совета Европейского Союза «О защите физических лиц при обработке персональных данных и о свободном обращении таких данных». Ст. 8 Доступно через: <http://books.ifmo.ru/file/pdf/1570.pdf>

ЗАЩИТА ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ: МЕЖДУ ПРИВАТНОСТЬЮ И БЕЗОПАСНОСТЬЮ

Персональные данные – любые данные или совокупность данных, которые позволяют идентифицировать индивида¹⁵.

В США в этом контексте чаще используется термин *privacy*. В Европе вследствие преобладания инструментального подхода, как правило, маркируют проблему как

Понятие «защита персональных данных» не сводится к требованиям обеспечения качества и безопасности обработки данных, поскольку включает и защиту права субъекта персональных данных контролировать данные о себе.

«защита персональных данных» (*data protection*). Вместе с тем эксперты отмечают тенденцию возвращения в политический и регуляторный дискурс понятия приватности через термин «приватность данных» (*data privacy*)¹⁶. «Приватность данных» определяется через такие категории как невмешательство¹⁷, ограничение доступа¹⁸, контроль

информации¹⁹, «чувствительные данные»²⁰.

Понятие «защита персональных данных» не сводится к требованиям обеспечения качества и безопасности обработки данных, поскольку включает и защиту права субъекта персональных данных контролировать данные о себе.

ИНФОРМАЦИОННАЯ БЕЗОПАСНОСТЬ

Право на неприкосновенность частной жизни (и, следовательно, право на защиту персональных данных) предполагает, прежде всего, свободу от внешнего вмешательства и возможность контролировать сферу частной жизни.

Информационная безопасность – это обеспечение надежности, целостности и доступности информации и информационных систем посредством защиты их от

¹⁵ Подробное толкование термина см. в Article 29 data protection working party (2007) Opinion 4/ 2007 on the concept of personal data

¹⁶ Bygrave, L (2010) Privacy and data protection in an international perspective. Доступно через: <http://www.uio.no/studier/emner/jus/jus/JUS5630/v13/undervisningsmateriale/privacy-and-data-protection-in-international-perspective.pdf>

¹⁷ Warren, S.D. and Brandeis, L.D., (1890) The Right to Privacy. Доступно через: http://groups.csail.mit.edu/mac/classes/6.805/articles/privacy/Privacy_brand_warr2.html

¹⁸ Gavison, R., (1980) Privacy and the Limits of Law, Yale Law Journal 1980, vol. 89, p. 421, 428–436 ”

¹⁹ Westin, A. (1967) Privacy and Freedom. Доступно через: <http://www.jstor.org/>

²⁰ Bygrave, L (2010) Privacy and data protection in an international perspective. Доступно через: <http://www.uio.no/studier/emner/jus/jus/JUS5630/v13/undervisningsmateriale/privacy-and-data-protection-in-international-perspective.pdf>.

ЗАЩИТА ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ: МЕЖДУ ПРИВАТНОСТЬЮ И БЕЗОПАСНОСТЬЮ

неавторизованного доступа, разрушения, модификации; защищенность информации и поддерживающей инфраструктуры от случайных или преднамеренных воздействий естественного или искусственного характера, чреватых нанесением ущерба владельцам или пользователям информации и поддерживающей инфраструктуры и т.п. Кибербезопасность – это набор средств, стратегии, принципы обеспечения безопасности, гарантии безопасности, руководящие принципы, подходы к управлению

Информационная безопасность» и кибербезопасность чаще всего трактуются как совокупность мер, предпринимаемых внешними по отношению к индивиду (субъекту персональных данных) структурами (как правительственными, так и коммерческими), которые могут приводить к нарушениям неприкосновенности частной

рисками, действия, профессиональная подготовка, практический опыт, страхование и технологии...»²¹

Термин «информационная безопасность» используется, главным образом, специалистами в сфере ИТ и в отношении организаций; термин «кибербезопасность» чаще используется в

политических дискуссиях, когда информационная безопасность рассматривается в рамках национальной безопасности²² «Информационная безопасность» и «кибербезопасность» в большинстве случаев рассматриваются как синонимы и чаще всего трактуются как совокупность мер, предпринимаемых внешними структурами (как правительственными, так и коммерческими), которые могут приводить к нарушениям неприкосновенности частной жизни²³)

Киберзащита (Cybersecurity)- защищенность информации от угроз конфиденциальности, целостности, доступности в киберпространстве. Кибербезопасность (Cybersafety) - состояние защищенности от физических, социальных, духовных, политических, эмоциональных, профессиональных, образовательных и других типов или последствий аварии, повреждения, ошибки, несчастного случая, нанесения вреда или любого другого события в киберпространстве, которое может рассматриваться как нежелательное²⁴.

²¹ Рекомендация МСЭ-Т X.1205, Обзор кибербезопасности. Доступно через: <http://www.itu.int/ITU-T/recommendations/rec.aspx?rec=9136&lang=ru>

²² APC (2013) A cyber security agenda for civil society: what is at stake? Доступно через: <http://www.apc.org/en/pubs/cyber-security-agenda-civil-society-what-stake>

²³ ISO/IEC 27032:2012 «Информационные технологии. Методы обеспечения безопасности. Руководящие указания по обеспечению кибербезопасности» Доступно через: <https://www.iso.org/obp/ui/#iso:std:iso-iec:27032:ed-1:v1:en>

²⁴ Там же

ЗАЩИТА ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ: МЕЖДУ ПРИВАТНОСТЬЮ И БЕЗОПАСНОСТЬЮ

В этом контексте право на информационную приватность может ограничиваться и нарушаться во имя обеспечения безопасности индивида и/или общества²⁵.

В качестве примера можно привести усиление государственных мер по мониторингу (surveillance) интернета и других коммуникаций, усиление государственного контроля деятельности операторов связи, расширение возможностей доступа к данным пользователей телекоммуникационных услуг:

- установка специализированных устройств по перехвату интернет-трафика («черные ящики»);
- законодательное закрепление обязанности интернет-провайдеров по хранению интернет-трафика в течение длительного времени;
- отказ от части государственных гарантий по обеспечению приватности и защиты персональных данных;
- упрощение процедурного порядка доступа представителей силовых структур к персональным данным пользователей.

Многие эксперты обращают внимание на то, что результативность таких мер в борьбе с терроризмом и организованной преступностью не соответствует затратам на их внедрение и не оправдывает нарушения права на информационную приватность (в том числе права субъекта контролировать, кто, когда и зачем использует информацию о нем).

Таким образом, защита персональных данных не сводится к обеспечению мер технической безопасности сбора, хранения и обработки данных (качество использования). Более того, принимаемые меры безопасности могут стать причиной нарушения неприкосновенности цифровой сферы частной жизни. Критерием допустимости вмешательства в целях обеспечения безопасности может стать право индивида контролировать использование информации о себе. Баланс между приватностью и безопасностью – сложный вопрос, который не может решаться техническими специалистами, юристами или спецслужбами. Международная практика с очевидностью демонстрирует, что в решении этой проблемы должны принимать участие различные акторы. А регулирование защиты персональных данных должно основываться на использовании разнообразных инструментов.

²⁵ Агапеева, К. (2012) Теория секьюритизации Барри Бузана. Доступно через: http://www.geopolitica.ru/article/teoriya-sekyuritizacii-barri-buzana#.VG2uO_msXzc; Buzan, B., Waever, O., Wilde, J. (1998) Security: A New Framework for Analysis. Доступно через: http://books.google.by/books/about/Security.html?id=j4BGr-Elsp8C&redir_esc=