ПРОМЫШЛЕННО-ТОРГОВОЕ
ПРАВО

Статья «Защита персональных данных в ЕС» (авторы Макарчук С.Н., Толканица Н.Д.)

Опубликована в журнале «Промышленно-торговое ПРАВО» No. 11 за 2017 г.
Дата подписания журнала в печать: 30.10.2017 г.

МАКАРЧУК
Сергей Николаевич,
адвокат,
партнер юридической фирмы
Cerha Hempel Spiegelfeld Hlawati

ТОЛКАНИЦА
Никита Дмитриевич,
аспирант, старший юрист
юридической фирмы
Cerha Hempel Spiegelfeld Hlawati

Защита персональных данных в ЕС

В Европе вопрос защиты персональных данных детально урегулирован и затрагивает не только резидентов Европейского союза (*ЕС*), но и компании из третьих стран, обрабатывающие персональные данные физических лиц из стран – участниц ЕС. В каких случаях такие требования могут распространяться на белорусскую компанию?

Общий регламент по защите данных

Европейский Парламент и Совет ЕС 27 апреля 2016 г. приняли Общий регламент по защите персональных данных[1] (*Регламент*). Он вступит в силу 25 мая 2018 г.

Действие Регламента распространяется на персональные данные физических лиц – резидентов ЕС, обрабатываемые в том числе компаниями третьих государств, включая Беларусь.

Обработка – любая операция или набор операций с персональными данными или их совокупностями с использованием или без использования средств автоматизации, включая сбор персональных данных, их запись, организацию, структурирование, хранение, адаптацию или изменение, восстановление, консультирование, использование, раскрытие через передачу, распространение или иное опубликование, группировку или комбинирование, ограничение, удаление или уничтожение.

Гипотетически любая компания, осуществляющая указанные операции на территории Беларуси, может подпасть под сферу действия Регламента при удовлетворении двух условий:

1. территориальное условие;
2. условие об объеме регулирования.

Территориальное условие

Регламентом прямо предусмотрено его действие в пространстве. Так, он применяется, если:

- независимо от места обработки данных созданное в ЕС предприятие выступает как лицо:
  - контролирующее данные. Это может быть физическое или юридическое лицо, госорган, агентство или иная организация, самостоятельно или совместно с иными лицами определяющая цели и средства обработки персональных данных (*контролер*);
  - обрабатывающее данные. Это лицо, госорган, агентство или организация, обрабатывающая персональные данные от имени контролера (*оператор*);

[1] *General Data Protection Regulation (GDPR) (http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/PDF/?uri=CELEX:32016R0679&from=en).*

- предприятие, созданное не в ЕС, выступает в качестве контролера или оператора персональных данных субъектов ЕС и такая обработка связана:
  - с предложением субъектам ЕС товаров (услуг);
  - наблюдением за поведением субъектов на территории ЕС.

Наблюдение за активностью пользователей в интернете может быть прямым или косвенным с помощью cookie-файлов или иных средств, необходимых для последующего использования таких данных (например, для таргетированной рекламы).

Таким образом, *под регулирование Регламента могут подпадать случаи, когда контролер работает в ЕС, а персональные данные для него обрабатывает оператор в третьем государстве* (например, в Беларуси). Допускается и иная тесная связь между лицом в ЕС и процессом обработки данных в третьем государстве. Так, белорусская компания может собирать и хранить на своих серверах персональные данные по заказу компании из ЕС.

Объем регулирования

Регламент применим не ко всем персональным данным. *Во-первых,* в сфере его регулирования находятся только персональные данные физических лиц ЕС. Любая информация о юридическом лице априори не подпадает под действие Регламента.

Во-вторых, исходя из определений Регламента персональными данными признается лишь информация, собираемая и используемая для коммерческих и иных целей, за исключением личных, бытовых целей и целей национальной безопасности.

В-третьих, Регламент затрагивает только данные о физическом лице, обрабатываемые с помощью средств автоматизации или неавтоматизированных средств, составляющих часть системы хранения данных. Под указанной системой понимается совокупность данных, доступных на основании определенного критерия. Например, путем централизации, децентрализации или распределения по блокам памяти на базе функциональных или географических признаков.

В-четвертых, Регламент не применим в отношении анонимных персональных данных, которые невозможно связать с конкретным физическим лицом: статистических данных, результатов исследований.

Следовательно, даже если белорусский оператор обрабатывает и хранит на своих серверах для заказчика персональные данные граждан ЕС, и такие данные являются статистическими (т.е. их нельзя соотнести с конкретными пользователями в ЕС), он не обязан соблюдать требования Регламента. *Во всех иных случаях Регламент применим.*

Основные требования Регламента

По общему правилу иностранный контролер или оператор обязан обеспечить соблюдение защищаемых Регламентом прав субъектов ЕС. Кроме того, Регламент предусматривает ряд иных требований. В частности:

1. Контролер или оператор обязан назначить ответственное за защиту данных должностное лицо, если основной вид деятельности – мониторинг и обработка больших объемов персональных данных, обработка частной информации (сведения о расовой и этнической принадлежности, политических и религиозных убеждениях, др.) или данных об уголовных преступлениях.

Отметим, что Регламент допускает назначение одного такого должностного лица для группы компаний (когда одна компания контролирует деятельность другой) при условии, что каждый субъект группы имеет свободный доступ к этому лицу. Так, должностное лицо может назначить материнская компания – контролер ЕС и предоставить белорусскому оператору, обрабатывающему персональные данные, прямую связь с указанным лицом.

2 Операторы и контролеры с более чем 250 работниками обязаны составлять предусмотренную Регламентом отчетность (в том числе в электронной форме), относительно процессов обработки данных. Компании с меньшим количеством работников ведут подобный учет, если:
- обработка персональных данных может нанести ущерб законным правам и интересам субъектов ЕС;
- обработка не носит случайного характера;
- обрабатывается частная информация или данные, связанные с уголовными преступлениями.

3 Контролеры и операторы, расположенные вне территории ЕС, обязаны назначить уполномоченного представителя в ЕС. Данное требование не распространяется на лиц, обрабатывающих информацию на случайной основе. Исключение составляет:
- обработка, которая способна нанести вред законным правам и интересам субъектов ЕС;
- обработка частной информации или данных, связанных с уголовными преступлениями.

Ответственность за нарушение Регламента

Регламент предусматривает крупные штрафы за его нарушение, которые могут достигать € 20 млн, или 4 % годового оборота за предыдущий финансовый год. Но исполнимость решений о взыскании штрафов в третьих странах, не входящих в ЕС, пока под вопросом.

Вступление в силу Регламента может повлечь для компаний, расположенных в том числе в Беларуси, ряд обязательств по защите персональных данных физических лиц из ЕС. С учетом жестких мер ответственности их игнорирование может оказаться крайне болезненным.

КАФЕДРА ПРАВА

Научные публикации

с. 84 Право добросовестного приобретателя на имущество, полученное от неуправомоченного отчуждателя

По мнению исследователя, введение добросовестного приобретения как основания возникновения права собственности на вещь позволит обеспечить стабильность оборота и защитить незаконное, но добросовестное владение.

с. 89 Обжалование постановления арбитражного (третейского) суда о компетенции

Вместе с автором статьи пытаемся понять, можно ли обжаловать постановление международного арбитражного суда о наличии у него компетенции на рассмотрение спора.

с. 93 Ответственность за непредупреждение о решении продолжить или прекратить трудовые отношения

Автора интересуют правовые последствия несоблюдения стороной трудового контракта срока предупреждения о решении продолжить или прекратить трудовые отношения.