

**Согласие на обработку персональных данных: анализ действующего
законодательства**

Научный руководитель – Бутнева Мария Юрьевна

Овченкова Мария Константиновна

Студент (магистр)

Ярославский государственный университет им. П.Г. Демидова, Ярославль, Россия

E-mail: ovchenkovamarija@yandex.ru

Согласно ч. 1 ст. 9 Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее - ФЗ), «субъект персональных данных принимает решение о предоставлении его персональных данных и дает согласие на их обработку свободно, своей волей и в своем интересе».

При сопоставлении содержания данной нормы с гражданско-правовыми нормами можно заметить ее сходство с п. 2 ст. 1 ГК РФ. Физическое лицо вправе распоряжаться своим правом на персональные данные либо посредством предоставления согласия на их обработку, либо путем отзыва данного ранее согласия. Такое лицо совершает «действия, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей» (ст. 153 ГК РФ), поэтому правовую природу согласия и отзыва согласия на обработку персональных данных следует определять как односторонние сделки [1].

Рассмотрим, какие требования предъявляются ФЗ к форме согласия на обработку персональных данных. Согласно ч. 1 ст. 9 ФЗ, согласие может быть дано субъектом персональных данных в любой форме, которая позволяет подтвердить факт его получения, то есть конкретные формы Законом не названы.

Если говорить о согласии на обнародование и использование изображения гражданина, которое относится к разряду персональных данных, то согласно позиции, изложенной в п. 46 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. № 25, «согласие на обнародование и использование изображения гражданина представляет собой сделку. Форма согласия определяется общими правилами ГК РФ о форме сделки, которая может быть совершена в письменной или устной форме, а также путем совершения конклюдентных действий, если иное не установлено законом». Представляется, что к нормам о согласии на обработку персональных данных по аналогии с указанным положением также должны быть применены общие правила ГК РФ о форме сделки.

В настоящее время к согласию в письменной форме, содержащему собственноручную подпись субъекта персональных данных, приравнивается согласие в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, в том числе в виде СМС и в виде "галочки".

Ч. 4 ст. 9 ФЗ содержит перечень основных реквизитов согласия в письменной форме субъекта персональных данных на их обработку. Отсутствие данных реквизитов является нарушением законодательства о персональных данных (см., например, постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 27 апреля 2011 г. по делу № А32-12882/2010). При этом следует отметить, что речь идет только о письменной форме согласия. В тех случаях, когда согласие дается в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, наличие данных реквизитов должно определяться с учетом особенностей электронного документа. Так, вряд ли целесообразно в электронном документе оставлять место под указание данных паспорта гражданина РФ. Представляется, что указанные сведения необходимы для идентификации субъекта персональных данных, которая осуществляется

в офлайн-режиме, тогда как в электронной сфере роль идентификатора играет электронная подпись [3].

В случае невключения в согласие на обработку персональных данных отдельных реквизитов надлежит руководствоваться нормами гражданского права о недействительности сделок, поэтому согласие на обработку персональных данных будет являться оспоримой сделкой [1].

Согласно ч. 6 ст. 9 ФЗ, согласие на обработку персональных данных недееспособного субъекта персональных данных дает его законный представитель. Некорректность данной нормы заключается в том, что законодатель, используя понятие недееспособности субъекта персональных данных, упускает из вида ситуацию, когда согласие на обработку предоставляют несовершеннолетние. Представляется правильным изложить ч. 6 ст. 9 ФЗ в следующей редакции:

«В случае недееспособности субъекта персональных данных согласие на обработку его персональных данных дает законный представитель субъекта персональных данных.

Согласие на обработку персональных данных лиц до 14 лет могут давать их законные представители.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет для совершения сделки по даче согласия на обработку своих персональных данных должны предоставить письменное согласие законных представителей, самостоятельно подписав согласие на обработку персональных данных».

По смыслу ч. 1 ст. 9 ФЗ субъект вправе отказаться от дачи согласия на обработку его персональных данных. При реализации субъектом данного права на практике оператор предупреждает его об ограничении предоставления услуг, что является незаконным, поскольку Конституцией РФ права граждан на социальное обеспечение, медицинскую помощь, образование и др. не обусловлены обязательным получением согласия на обработку персональных данных. В таком случае имеет место необоснованный отказ от предоставления услуг [2].

В то же время в некоторых случаях, даже при наличии отказа от обработки персональных данных, их обработка все же будет осуществляться. Это означает, что отказ от обработки персональных данных не всегда служит защитой от их обработки. Перечень случаев обработки персональных данных без согласия субъекта установлен ФЗ и является закрытым.

ФЗ также наделяет субъекта правом на отзыв ранее данного согласия (ч. 2 ст. 9). По смыслу, отзыв является разновидностью отказа от обработки персональных данных. Правовым последствием отзыва согласия является утрата оператором права обрабатывать персональные данные этого субъекта персональных данных, за исключением случаев, когда оператор имеет иные основания для обработки таких данных.

В случае же продолжения обработки персональных данных (при отсутствии других оснований), оператор может быть привлечен к административной ответственности, а субъект имеет право требовать компенсации морального вреда [2].

Отзыв согласия на обработку персональных данных распространяет свое действие лишь на будущий период времени и не имеет обратной силы. Это означает, что обработка персональных данных, осуществлявшаяся оператором до отзыва, будет продолжаться считаться законной и после него [3].

Источники и литература

- 1) Гаврилова Я.С. Актуальные вопросы гражданско-правового регулирования института персональных данных // Молодой ученый. 2019. № 51 (289). С. 78-80.

- 2) Полетаева Е.Л. Отказ от дачи согласия на обработку персональных данных // Материалы V Международной научно-практической конференции «Проблемы современного законодательства России и зарубежных стран». 16-17 сентября 2016 г. Иркутск, 2016. С. 246-251.
- 3) Савельев А.И. Научно-практический постатейный комментарий к Федеральному закону «О персональных данных» // М., 2017. 317 с.