

Позиция Российско-Германской внешнеторговой палаты по регулированию персональных данных и пользовательских данных

Российско-Германская внешнеторговая палата (ВТП), являясь крупнейшей ассоциацией иностранных инвесторов в Российской Федерации и представляя интересы более 750 немецких, иных иностранных и российских организаций, считает целесообразным от имени своих членов высказать свою позицию по законодательным требованиям к локализации баз персональных данных в Российской Федерации, а также в отношении регулирования больших объемов пользовательских данных (Big Data).

Персональные данные: локализация баз персональных данных

С 1 сентября 2015 года в РФ действует Федеральный закон № 242-ФЗ от 21.07.2014, более известный как закон о локализации баз персональных данных. За этот период сложилась определенная административная и судебная практика применения данного закона. В частности, в ряде компаний-членов Российско-Германской ВТП прошли плановые проверки Роскомнадзора в сфере персональных данных.

Практика проверок показывает отсутствие единообразия в применении ряда общих положений законодательства о персональных данных, особо важных на фоне требований о локализации. В частности, до сих пор вызывает разногласия определение самого понятия «персональные данные», которое на практике толкуется крайне расширительно. К примеру, в качестве персональных данных зачастую признаются модели и типы мобильных устройств пользователей сети Интернет, что, на наш взгляд, представляется необоснованным. На основе данного расширительного толкования понятия «персональных данных» в качестве обработки персональных данных признается использование на вебсайтах анализов их посещений с помощью таких Интернет-сервисов, как «Google Analytics», «Яндекс Метрика» и т. д. При этом получаемые операторами персональных данных с помощью подобных счетчиков и метриков сведения являются статистическими и никаким образом не используются для целей таргетированной рекламы в отношении конкретных посетителей сайтов.

Данные факторы приводят к таким негативным последствиям, как правовая неопределенность, которая негативно влияет на решения немецких инвесторов в отношении выхода на российский рынок, а также к сокращению инвестиционных программ немецкого бизнеса, уже присутствующего в Российской Федерации.

Ввиду вышеуказанного позиция Российско-Германской ВТП и ее членов заключается в следующем:

1. Для единообразного применения требований закона о локализации баз персональных данных необходимо единообразное толкование основополагающих терминов и, в первую очередь, самого понятия «персональные данные». Данная задача, например, может быть решена в рамках деятельности рабочей группы Консультативного совета при Роскомнадзоре по определению «матрицы персональных данных». Российско-Германская ВТП готова направить своего компетентного представителя для участия в деятельности Консультативного совета. На основе разработанной «матрицы» и иных предложений Консультативного совета могут быть подготовлены конкретные совместные предложения для Министерства связи и массовых коммуникаций РФ и Правительства РФ по инициированию внесения изменений в законодательство о персональных данных, конкретизирующих понятие персональных данных.
2. Необходимо четкое разделение понятий «персональные данные» и «пользовательские данные» и, соответственно, их раздельное правовое регулирование. При этом Российско-Германская ВТП отмечает, что схожую позицию также выражают представители Министерства связи и массовых коммуникаций РФ.
3. Положения законодательства РФ о защите прав субъектов персональных данных (в частности, при трансграничной передаче) должны быть пропорциональны уровню рисков, связанных с обработкой таких данных. При этом должна учитываться возможность выбора субъектом персональных данных путей реализации своих прав на свободную передачу и получение информации.
4. Кроме того, мы считаем важным избежать развития законодательства РФ в сторону ограничения трансграничной передачи персональных данных, в частности самими пользователями сети Интернет, поскольку это может осложнить коммуникацию между гражданами России, Германии и других стран.

Пользовательские данные

Немецкие компании, ведущие свой бизнес в России, могут констатировать все возрастающее значение такого способа дистанционного сотрудничества со своими клиентами и партнерами, как применение цифровых коммуникационных сетей.

Одной из наиболее распространенных форм взаимодействия между бизнесом и его контрагентами является использование сайтов в сети Интернет, а также программного обеспечения (ПО), предназначенного для работы на смартфонах, планшетах и других мобильных устройствах. Пользователями сайтов и ПО являются физические лица безотносительно их персонального юридического статуса. Соответственно, возникает насущная необходимость юридически урегулировать вопросы, возникающие по поводу целей, правовых оснований, содержания, порядка и сроков таких взаимодействий и связанной с ними обработки большого объема пользовательских данных (Big Data) с целью надежной защиты прав и интересов всех участников данных отношений. Наличие надлежащего и адекватного правового регулирования позволит повысить прозрачность и предсказуемость взаимодействий между немецким бизнесом как владельцем интернет-сайтов и мобильных приложений и пользователями, действующими в своих интересах или как представители организаций.

Принимая во внимание техническую сложность, специфичность и новизну общественных отношений, связанных с регулированием использования информационно-коммуникационных технологий, Российско-Германская ВТП считает возможным обратиться к соответствующему опыту Европейского союза (ЕС).

В первую очередь предлагается проанализировать опубликованный Европейской комиссией 10 января 2017 года проект по изменению директивы 2002/58/ЕС, принятой Европейским парламентом и Советом ЕС 12 июля 2002 года и касающейся обработки личных данных и защиты частной жизни в области электронной коммуникации (т. н. «ePrivacy Directive»). Одной из задач указанного анализа является заимствование и адаптация к российским условиям лучших регуляторных и правоприменительных практик, а также учет ошибок и проблем, с которыми столкнулись в ЕС.



Для содействия максимально полному и всестороннему обсуждению рассматриваемой темы предлагается привлечь к консультациям представителей всех заинтересованных сторон. К таким относятся органы государственной власти, частные компании, некоммерческие организации, отраслевые объединения и союзы, а также специализирующиеся по данному направлению эксперты. Итогом совместной работы может являться формирование согласованного между участниками обсуждения документа декларативного характера, в котором будут зафиксированы базовые принципы и общие правила по регулированию обработки пользовательских данных с использованием информационно-коммуникационных технологий. В дальнейшем этот документ может стать концептуальной основой для законодательных инициатив по доработке соответствующей нормативно-правовой базы Российской Федерации.

Немецкое бизнес-сообщество в лице Российско-Германской ВТП, как инициатор данного предложения, готово оказать всемерную помощь и поддержку по его практической реализации, а также предоставить свою юридическую, организационную и техническую экспертизу для общего блага.

В частности, предлагается привлечь представителей Комитета по цифровым технологиям Российско-Германской ВТП к деятельности экспертных рабочих групп или подгрупп по обращению с большими объемами пользовательских данных (Big Data), результаты которой обсуждаются с Администрацией Президента РФ или Правительством РФ, в частности Рабочей группы по Big Data Института развития интернета (ИРИ) на площадке Координационного центра национального домена сети Интернет.

Кроме того, ввиду высокой степени важности для немецкого бизнеса и двусторонних экономических отношений вопросы регулирования большого объема пользовательских данных (Big Data) должны быть включены в повестку Российско-Германской Стратегической рабочей группы по сотрудничеству в области экономики и финансов.

Комитет по цифровым технологиям Российско-Германской внешнеторговой палаты
28 апреля 2017 года