

18 июля 2013 года

Всем нашим клиентам и друзьям

ИНФОРМАЦИОННЫЙ МЕМОРАНДУМ относительно изменений в законодательстве о персональных данных

21 мая 2013 года в Казахстане был принят Закон «О персональных данных и их защите», который вводится в действие по истечении шести месяцев после его первого официального опубликования¹, т.е. с 26 ноября 2013 года.

С принятием Закона были внесены корреспондирующие изменения и дополнения² в некоторые законодательные акты РК, которые также вводятся в действие с 26 ноября 2013 года.

Закон содержит ряд отсылочных норм и предполагает принятие подзаконных нормативных правовых актов. В частности, согласно Распоряжению Премьер-Министра РК³ планируется принятие Правил определения собственником и (или) оператором перечня персональных данных, необходимого и достаточного для выполнения осуществляемых ими задач, Правил осуществления собственником и (или) оператором, а также третьим лицом мер по защите персональных данных.

Отношения, регулируемые Законом

Ранее отдельные регуляции в отношении персональных данных содержались в Трудовом кодексе⁴ и законодательстве об информатизации⁵. Теперь же основополагающие нормы в отношении сбора, обработки и защиты персональных данных независимо от сферы их использования установлены Законом. Особенности сбора, обработки персональных данных в электронных информационных ресурсах, содержащих персональные данные, по-прежнему предусмотрены законодательством РК об информатизации.

Кроме того, действие Закона не распространяется на отношения, возникающие при:

- (i) сборе, обработке и защите персональных данных исключительно для личных и семейных нужд;
- (ii) формировании, хранении и использовании документов в соответствии с законодательством о Национальном архивном фонде и архивах;
- (iii) сборе, обработке и защите персональных данных, отнесенных к государственным секретам;

1 Закон «О персональных данных и их защите» от 21 мая 2013 года № 94-V ЗПК (далее – Закон), опубликован в газете «Казахстанская правда» от 25 мая 2013 года.

2 Наряду с Законом был принят Закон РК «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты РК по вопросам персональных данных и их защиты» от 21 мая 2013 года № 95-V ЗПК, опубликованный в газете «Казахстанская правда» от 25 мая 2013 года.

3 Распоряжение Премьер-Министра РК от 21 июня 2013 года № 95-р «О мерах по реализации Закона РК от 21 мая 2013 года «О персональных данных и их защите».

4 Трудовой кодекс РК от 15 мая 2007 года с изменениями и дополнениями (далее – ТК).

5 Закон РК «Об информатизации» от 11 января 2007 года № 217-III ЗПК с изменениями и дополнениями.



- (iv) сборе, обработке и защите персональных данных в ходе разведывательной, контрразведывательной, оперативно-розыскной деятельности, а также осуществлении охранных мероприятий по обеспечению безопасности охраняемых лиц и объектов.

Основные понятия, используемые в Законе

Закон устанавливает довольно широкое, на наш взгляд, определение *понятия персональных данных*, под которыми понимаются сведения, относящиеся к определенному или определяемому на их основании субъекту персональных данных, зафиксированные на электронном, бумажном и (или) ином материальном носителе (пп. 2 ст. 1 Закона). При этом под *субъектом персональных данных* (далее – субъект) понимается физическое лицо, к которому относятся персональные данные (пп. 16 ст. 1 Закона).

Закон также определяет круг лиц, имеющих отношение к сбору и обработке персональных данных. Так, *собственником базы*, содержащей персональные данные (далее - собственник), признается государственный орган, физическое и (или) юридическое лицо, реализующие в соответствии с законами РК право владения, пользования и распоряжения базой, содержащей персональные данные (пп. 9 ст. 1 Закона). *Оператором базы*, содержащей персональные данные (далее - оператор), признается государственный орган, физическое и (или) юридическое лицо, осуществляющие сбор, обработку и защиту персональных данных (пп. 10 ст. 1 Закона). Под *базой*, содержащей персональные данные (далее - база), в свою очередь, понимается совокупность упорядоченных персональных данных (пп. 8 ст. 1 Закона).

Закон также оперирует иными понятиями (например, понятиями сбора и обработки персональных данных, трансграничной передачи персональных данных и другими).

Ключевые положения Закона

Сбор, обработка персональных данных осуществляются собственником и (или) оператором с согласия субъекта или его законного представителя, кроме некоторых случаев, предусмотренных статьей 9 Закона, преимущественно связанных с защитой публичных интересов.

Трансграничная передача персональных данных на территорию иностранных государств осуществляется только в случае обеспечения этими государствами защиты персональных данных либо при наличии согласия субъекта или его законного представителя на трансграничную передачу его персональных данных, а также в некоторых иных случаях (ст. 16 Закона).

Согласие (отзыв согласия) на сбор, обработку персональных данных должно быть дано субъектом или его законным представителем письменно или в форме электронного документа либо иным способом с применением элементов защитных действий, не противоречащих законодательству РК. Субъект или его законный представитель не может отозвать согласие на сбор, обработку персональных данных, если это противоречит законам РК либо при наличии неисполненного обязательства (ст. 8 Закона).

Обязанности собственника и оператора

Закон (п. 2 ст. 25) устанавливает ряд обязанностей собственника и оператора по принятию и соблюдению необходимых мер (правовых, организационных и технических) для защиты персональных данных, в том числе:

- (i) сообщать информацию, относящуюся к субъекту, в течение трех рабочих дней со дня получения обращения субъекта или его законного представителя, если иные сроки не предусмотрены законами РК;
- (ii) в течение одного рабочего дня изменить и (или) дополнить персональные данные на основании соответствующих документов, подтверждающих их достоверность, или уничтожить персональные данные при невозможности их изменения и (или) дополнения.

Обязанности собственника и оператора по защите персональных данных возникают с момента их сбора и действуют до момента их уничтожения либо обезличивания (п. 2 ст. 22 Закона).

Кроме того, в соответствии с изменениями, вносимыми в ТК в связи с принятием Закона, работодатель в числе прочего обязан (ст. 65 ТК в новой редакции):

- (i) обрабатывать персональные данные, представленные лично работником либо уполномоченными государственными органами, с предварительным уведомлением и получением согласия работника;
- (ii) обеспечить ознакомление с актом работодателя, устанавливающим порядок сбора, обработки и защиты персональных данных работника;
- (iii) не сообщать персональные данные работника третьему лицу без письменного согласия работника, за исключением случаев, предусмотренных ТК и иными законами РК;
- (iv) разрешать доступ к персональным данным работника только специально уполномоченным лицам. При этом указанные лица должны иметь право получать только те персональные данные работника, которые необходимы для выполнения конкретных функций, и соблюдать режим конфиденциальности.

Из приведенных выше положений, на наш взгляд, вытекает необходимость принятия работодателем соответствующего акта (положения, инструкции, распоряжения), устанавливающего порядок сбора, обработки и защиты персональных данных работника. А если такой акт работодателя уже существует, то Закон обязывает работодателя в течение трех месяцев со дня введения в действие Закона (то есть в срок до 25 февраля 2014 года) привести его положения и иные документы компании в соответствие с требованиями Закона (п. 2 ст. 31 Закона).

За нарушение законодательства о персональных данных и их защите устанавливается уголовная и административная ответственность.

Если в связи с данным Информационным меморандумом у Вас появятся какие-либо дополнительные вопросы, мы будем рады предоставить более подробную информацию.

С уважением,

Юридическая фирма ÆQUITAS