

8 Правовые основы защиты государственной тайны и информации

- 1 Понятие, предмет и источники информационного права
- 2 Тайна: ее виды и место в правовой системе
- 3 Задания для самоконтроля

1 Понятие, предмет и источники информационного права

Информационное право – это отрасль российского права, нормы которой регулируют общественные отношения, возникающие в процессе поиска, получения, передачи, производства и распространения информации, а также связанные с ними отношения.

К определению информационного права как отрасли права, его содержанию современные специалисты подходят неоднозначно.

Информационное право можно рассматривать:

- 1) как отрасль права;
- 2) как науку;
- 3) как учебную дисциплину.

Предмет информационного права как общественные отношения, возникающие в процессе поиска, получения, передачи, производства и распространения информации, а также связанные с ними отношения.

Предмет и метод правового регулирования органически связаны между собой. Если *предмет отрасли права* отвечает на вопрос «что?», то сущность *метода правового регулирования* соответствует вопросам «как?», «каким образом происходит правовое регулирование отношений, складывающихся между их участниками?».

По общему правилу *методом* правового регулирования называется совокупность приемов и способов, с помощью которых осуществляется воздействие на участников правовых отношений. Метод правового регулирования можно определить, как специфический способ, при помощи которого государство на основе данной совокупности юридических норм обеспечивает нужное ему поведение людей как участников правоотношения.

Метод правового регулирования влияет на выбор способов установления прав и обязанностей субъектов, степень свободы действий субъектов в рамках правоотношения, их правовое положение по отношению друг к другу, а также на возможность использования тех или иных средств защиты субъективных прав участников правоотношения. Эффект подобного влияния достигается с помощью двух приемов правового регулирования: императивного и диспозитивного.

В теории права встречаются различные наименования базовых методов правового регулирования: императивный (авторитарный, метод централизации, или субординации, административно-правовой, метод властных предписаний, метод власти и подчинения) и диспозитивный (автономный, метод децентрализации или координации, гражданско-правовой, метод равенства сторон). Определим различия между ними.

При императивном регулировании правовое положение участников правоотношения строится на началах неравенства. Один из участников всегда наделяется властными полномочиями по отношению к другому. Как правило субъект, наделенный властными полномочиями, является государственным органом либо органом, уполномоченным государством на совершение определенных действий и наделенным правом издания односторонне-властных предписаний, адресованных другому участнику. Права и обязанности субъектов правоотношения, построенного на принципах власти-подчинения, подлежат жесткой регламентации со стороны государства, и объем правомочий не может быть изменен участниками самостоятельно.

При диспозитивном регулировании правоотношений участники находятся в равном, равноправном положении, наделяются правом выстраивать свои взаимоотношения на взаимовыгодных условиях или отказаться от участия в подобных отношениях. Государство предоставляет возможность участникам диспозитивных отношений выбирать для себя наиболее приемлемый вариант поведения, ограничивая этот выбор лишь соображениями законности. Отношения между субъектами строятся не на основе односторонне-властных предписаний, а на базе свободного договора.

Теория разделения методов правового регулирования на диспозитивные и императивные тесно связана с разделением всего

правового массива на частное и публичное право. Императивное регулирование традиционно присуще публично-правовым отраслям права, соответственно диспозитивное – отраслям, относящимся к разряду частноправовых.

Трансформируясь из базовых методов правового регулирования в отраслевые, каждый из методов приобретает специфическую окраску, уникальный набор приемов и способов правового регулирования, свойственный только данной отрасли права.

Отрасль информационного права обладает методом правового регулирования, сочетающим в себе элементы императивного и диспозитивного, начал.

Специфика метода информационного права отражается в уникальном сочетании способов правового регулирования, определенном основными направлениями и принципами государственной информационной политики.

Одним из важнейших аспектов методологии является вопрос правовых принципов, в которых заложена суть правовых норм. Под принципами права понимаются выраженные в праве исходные нормативно руководящие начала, характеризующие его создание, его основы, закрепленные в нем закономерности общественной жизни. Существующая система принципов, установленных в федеральных актах информационного законодательства, не позволяет говорить о целостности механизма правового регулирования информационных отношений в обществе.

Решение задачи определения основополагающих принципов сегодня наиболее актуально для одного из десяти выделяемых блоков проблем информационного законодательства: информационная деятельность, информационные отношения (формирование и использование информационных ресурсов, информационных систем; специализация организаций на информационной деятельности; обеспечение информационных потребностей граждан, юридических лиц; регулирование рынка информации и услуг и т. д.).

Поскольку принципы – это основополагающие идеи (требования), определяющие в своей совокупности идеальную конструкцию (модель) регулирования конкретной области общественных отношений, вопросу их детальной регламентации необходимо самое пристальное внимание. При этом необходим

учет всех существенных признаков понятия «принципы права», разработанных философами и юристами, таких как:

а) закреплённость принципа в нормативном правовом акте, т.е. конкретном источнике информационного права;

б) предметная определённость;

в) целевая направленность;

г) нормативность;

д) выражение внутреннего единства совокупности правовых норм института правовой защиты;

е) стабильность;

ж) универсальность;

з) истинность;

и) взаимосвязь и взаимообусловленность принципов правовой защиты;

к) стабильные нормативно-руководящие положения;

л) сложившиеся на базе социально-политических и экономических явлений стабильные нормативно-руководящие начала выступают основой практической деятельности правотворческих органов, субъектов права;

м) принципы права олицетворяют собой объективные закономерности развития общественных отношений и служат правильным ориентиром отражения и использования указанных закономерностей, воплощая в себя функцию единства правового регулирования.

Восемь базовых принципов регулирования информационных отношений сформулировано в базовом Федеральном законе «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» – это:

1) свобода поиска, получения, передачи, производства и распространения информации любым законным способом;

2) установление ограничений доступа к информации только федеральными законами;

3) открытость информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления и свободный доступ к такой информации, кроме случаев, установленных федеральными законами;

4) равноправие языков народов Российской Федерации при создании информационных систем и их эксплуатации;

5) обеспечение безопасности Российской Федерации при создании информационных систем, их эксплуатации и защите, содержащейся в них информации;

6) достоверность информации и своевременность ее предоставления;

7) неприкосновенность частной жизни, недопустимость сбора, хранения, использования и распространения информации о частной жизни лица без его согласия;

8) недопустимость установления нормативными правовыми актами каких-либо преимуществ применения одних информационных технологий перед другими, если только обязательность применения определенных информационных технологий для создания и эксплуатации государственных информационных систем не установлена федеральными законами.

Как известно, имея общеобязательный характер, принципы права способствуют укреплению внутреннего единства и взаимодействия различных его отраслей и институтов, правовых норм и правовых отношений.

2 Тайна: ее виды и место в правовой системе

Современный этап развития российского общества характеризуется возрастающей ролью информационной сферы, представляющей собой совокупность информации, субъектов, осуществляющих сбор, формирование, распространение и использование, а также системы регулирования возникающих при этом общественных отношений. Развитие информационной сферы, обеспечение ее безопасности становится одним из приоритетов национальной политики нашего государства. В Доктрине информационной безопасности Российской Федерации в качестве одной из основных задач указывается необходимость правовой защиты интересов личности, общества, государства в информационной сфере.

Современные условия политического и социально-экономического развития страны вызывают обострение противоречий между потребностями общества в расширении свободного обмена информацией и необходимостью сохранения отдельных регламентированных ограничений на ее

распространение. Закрепленные в Конституции РФ права граждан на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, тайну переписки практически не имеют достаточного правового, организационного и технического обеспечения. Не должным образом организована защита собираемых федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления данных о физических лицах (персональных данных).

Государственная безопасность - система гарантий государства от угроз извне и основам конституционного строя внутри страны.

Для реализации этих гарантий в стране создана и функционирует система защищаемых законом тайн. Под тайной понимается нечто скрываемое от других, известное не всем, секрет.

Существует большое число охраняемых законом тайн (табл. 11): государственная тайна; коммерческая тайна; тайна личной жизни; банковская тайна; налоговая тайна; врачебная тайна; тайна усыновления; тайна связи; нотариальная тайна; адвокатская тайна; тайна страхования; служебная тайна; персональные данные; тайна голосования; тайна исповеди; и другие виды тайн.

Тайна - это, прежде всего, сведения, информация.

Признаки тайны:

- сведения должны быть известны или доверены узкому кругу лиц;
- сведения не подлежат разглашению (огласке);
- разглашение сведений (информации) может повлечь наступление негативных последствий (материальный или моральный ущерб ее собственнику, владельцу, пользователю или иному лицу);
- на лицах, которым доверена информация, не подлежащая оглашению, лежит правовая обязанность ее хранить;
- за разглашение этих сведений устанавливается законом юридическая ответственность.

Таблица 11 – Виды тайн

Вид	Особенность	Характеристика	Нормативные акты
Тайна личной жизни	неприкосновенность частной жизни означает охрану законом личной и семейной тайны.	гарантии неприкосновенности частной жизни устанавливают запрет на сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия.	Конституция Федеральный закон персональных данных Гражданский кодекс Всеобщая декларация человека, Европейская конвенция о защите человека и основных свобод Международный пакт гражданских и политических правах.
Банковская тайна	к банковской тайне относится информация об операциях, счетах и вкладах клиентов и корреспондентов.	кредитная организация гарантирует тайну банковского счета и банковского вклада, операций по счету и сведений о клиенте.	Федеральный закон "О банках и банковской деятельности" от 02.12.1990 N 395-1
Врачебная тайна	вся информация, касающаяся факта обращения гражданина за медицинской помощью, состояния здоровья гражданина, диагноза его болезни и иные данные, полученные при его обследовании и лечении.	информация является тайной вне зависимости от формы обращения человека к медикам и его результатов	Федеральный закон «Об основах законодательства РФ в области охраны здоровья граждан»
Тайна усыновления	тайна усыновления ребёнка в России охраняется законом	тайна усыновления должна соблюдаться лишь по желанию самих усыновителей, и, касается, главным образом, случаев усыновления новорождённых или малолетних детей.	Семейный кодекс РФ

Тайна связи	Правом на тайну связи охватываются личные сообщения, находящиеся в любых каналах связи или в распоряжении оператора связи, от момента отправки сообщения отправителем до момента получения сообщения адресатом	каждый имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ограничение этого права допускается только на основании судебного решения	Конституция Российской Федерации Закон РФ "О средствах массовой информации" (СМИ) от 27.12.1991 N 2 Федеральный закон "О средствах массовой информации" от 07.07.2003 N 126-ФЗ
Налоговая тайна	право налогоплательщика на неразглашение информации, предоставленной налоговым органам, гарантированное ст. 102 Налогового Кодекса	любые полученные налоговым органом, органом государственного внебюджетного фонда и таможенным органом сведения о налогоплательщике, за исключением сведений: разглашенных налогоплательщиком самостоятельно или с его согласия	Налоговый Кодекс РФ Закон РФ "О государственной тайне" от 21.07.1993 N 5
Нотариальная тайна	(тайна нотариальных действий) – разновидность профессиональной тайны.	нотариусы располагают информацией о совершенных нотариальных действиях	"Основы законодательства Российской Федерации о нотариате" (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1)
Адвокатская тайна	сведения, которые сообщены адвокату в силу носимого им звания и разглашение которых противоречит интересам лица, их сообщившего. Адвокатской тайной являются любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической	соблюдение профессиональной тайны является безусловным приоритетом деятельности адвоката. Срок хранения тайны не ограничен во времени. Адвокат не может быть освобожден от обязанности хранить профессиональную тайну никем, кроме доверителя.	Федеральный закон адвокатской деятельности и адвокатуры в Российской Федерации" от 31.05.2002 N 63-ФЗ

	помощи своему доверителю		
Тайна страхования	разновидность служебной, а также коммерческой тайны	страховщик не вправе разглашать полученные им в результате своей профессиональной деятельности сведения о страхователе, застрахованном лице и выгодоприобретателе, состоянии их здоровья, а также об имущественном положении этих лиц.	Гражданский кодекс РФ Закон РФ "Об организации страхового дела в Российской Федерации" от 27.11.1992 № 4015-1
Служебная тайна	информация ограниченным доступом, исключением сведений, отнесенных государственной тайне персональным данным, содержащаяся государственных (муниципальных) информационных ресурсах, накопленная за счет государственного (муниципального) бюджета и являющаяся собственностью государства, защита которой осуществляется в интересах государства.	с защищаемая по закону конфиденциальная информация, ставшая известной в государственных органах и органах местного самоуправления только на законных основаниях и в силу исполнения их представителями служебных обязанностей, а также служебная информация о деятельности государственных органов, доступ к которой ограничен федеральным законом или в силу служебной необходимости.	Гражданское законодательство РФ
Персональные данные	(личные данные) - любая информация, относящаяся прямо или косвенно к определенному или определяемому физическому лицу (субъекту)	Работы по защите персональных данных проводятся на основе требований нормативных документов по защите персональных данных	Федерального Закона РФ от 27.07.2006 № 152 - ФЗ "О персональных данных" Постановления правительства РФ от 17.11.2007 г. № 770 "Об утверждении Положения об обеспечении безопасности персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных"

	персональных данных)		системах персональных данных" ; Пр Федеральной службы техническому и экспор контролю России (Ф России), Федеральной сл безопасности росси Федерации (ФСБ России
Тайна голосован ия	конституционный принцип, гарантирующий гражданам Российской Федерации тайну их волеизъявления при голосовании на выборах в органы государственной власти и местного самоуправления и референдуме	Тайна голосования исключает возможность какого-либо контроля за волеизъявлением гражданина, гарантирует, что результаты его голосования не могут стать известны иным лицам. Данный принцип обеспечивает свободу волеизъявления граждан. Никто не может принудить гражданина голосовать за или против того или иного кандидата, за или против решения, вынесенного на референдум.	Конституция РФ Федеральный закон основных гара избирательных прав и пр участие в рефере граждан Росси Федерации" от 12.06.20 67-ФЗ
Тайна исповеди	самостоятельный вид охраняемых законом тайн,	одна из гарантий свободы вероисповедания	Федеральный зако свободе совести и религиозных объедине от 26.09.1997 N 125-ФЗ