

А.А. Тыртышный, И.С. Рекунков, И.А. Атрехалина

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТНОШЕНИЙ В ОБЛАСТИ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ТАЙНЫ

В статье проводится анализ современного состояния системы правового регулирования отношений в области профессиональной тайны, приводится классификация средств защиты профессиональной тайны, также приведена классификация профессиональных тайн и их регламентация.

Ключевые слов: профессиональная тайна, правовая регламентация, правовое регулирование отношений, правовые отношения.

A.A. Tyrtyshtniy, I.S. Rekunkov, I.A. Atrehalina

LEGAL REGULATION OF RELATIONS IN THE FIELD OF PROFESSIONAL SECRECY

The article analyzes the current state of system's legal regulation of relations in the field of professional secrets, provides a classification of means of professional secrets protection, and provides a classification of professional secrets and their regulation.

Keywords: professional secrecy, legal regulation, legal regulation of relations, legal relations.

В настоящее время институт правовой защиты профессиональной тайны является наименее разработанным в российских нормах права по ряду объективных обстоятельств, а именно:

– отсутствия в действующих нормативных правовых актах понятия «профессиональная тайна»;

– наличия значительного класса профессий, в которых имеется тайна, и следовательно, ее надо защищать и защищать на основе требований норм права, а требования по защите многих профессиональных тайн в нормах права отсутствуют;

– использования различных технических средств, информационно-телекоммуникационных систем при обработке, хранении и передаче сведений, составляющих профессиональную тайну;

– появления новых профессий, которые могут содержать новые виды профессиональных тайн;

– отсутствия федерального органа исполнительной власти, осуществляющего нормотворчество в области профессиональной тайны, и ряд других обстоятельств.

Все вышеприведенные обстоятельства, на наш взгляд, в ближайшее время заставят обратиться многих лиц к проблеме регулирования отношений в области профессиональной тайны.

Важными вопросами в организации правовой защиты профессиональной тайны и регулирования отношений в этой области являются: рассмотрение понятия «тайна информации», проведение классификации тайн и их правовой регламентации. Классификация тайн по уровню защищенности информации позволит в дальнейшем правильно определить меры (правовые, организационные,

технические и иные) по ее защите и ответственности лиц (держателя и пользователя профессиональной тайны) за ее разглашение или неправомерный доступ к ней.

Понятие «тайна информации»

Проблема сохранения важных сведений в тайне существует с древности, со времени появления межгосударственного, международного и корпоративного соперничества.

Понятия «государственная тайна», «коммерческая тайна», «личная тайна», «семейная тайна», «служебная тайна», «профессиональная тайна» в соответствии с требованиями нормативных правовых актов Российской Федерации относятся к категории защищаемой информации. При этом, их объединяет общее свойство, выраженное термином «тайна».

Нормативно понятие «тайна» не определено. Вместе с тем, «тайна – кто чего не знает, то для него тайна; все сокрытое, неизвестное, неведомое» (В.И. Даль, Толковый словарь живого великорусского языка). Тайна – секрет. Тайна как свойство сведений предполагает нежелание собственника (владельца) информации оглашать ее для определенного круга лиц, в том числе для иностранных государств или конкурентов.

Вместе с тем, тайна обладает субъективными и объективными свойствами (рис. 1).

Если собственник связывает свободное распространение информации с обоснованным ущербом для него (например, претендент в депутаты скрывает криминальное прошлое), тогда тайна приобретает некоторые черты объективности (по приведенному примеру, объективность будет условной, так как сохранение та-

кой тайны наносит вред обществу). При этом есть ущерб, но в нормах права он не определен [1].

Субъективная сторона тайны предполагает, что собственник (владелец) информации при ее распространении не вводит ограничений и не несет ущерба.

Безусловная объективность достигается тогда, когда информация становится тайной при неукоснительном соблюдении обязательных требований, определенных в нормативных правовых актах, и определена ответственность за нарушение тайны – уголовная, административная, гражданско-правовая, дисциплинарная и иная, то есть ущерб определен в нормах права.

Законодательным эквивалентом изложенного понятия тайны также является термин «конфиденциальность информации», «секретность информации» или «информация с ограниченным доступом», установленная Федеральным законом от 27 июля 2006 года № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и защите информации».

Классификация тайн и их правовая регламентация

Актуальным в организации правовой защиты информации является проведение классификации тайн и их правовая регламентация. Огромное количество тайн, приведенных в нормативных правовых актах Российской Федерации, требует, чтобы они были защищены, так как от несоблюдения тайны собственнику может быть нанесен ущерб, и поэтому классификация тайн и их правовая регламентация являются организационным началом в обеспечении ее защиты в любой организации, независимо от формы собственности.



Рис. 1. Свойства тайны

Классификация тайн по уровню защищенности информации

Федеральный закон от 27 июля 2006 года № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» определяет, что информацию по доступности к ней можно разделить на два больших класса – *общедоступная (открытая) информация* (ст. 7 данного Федерального закона) и *информация с ограниченным доступом* (ст. 9 данного Федерального закона).

В статье 7 данного Федерального закона определено следующее в отношении общедоступной информации:

– во-первых, к общедоступной информации относятся общеизвестные сведения и иная информация, доступ к которой не ограничен;

– во-вторых, общедоступная информация может использоваться любыми лицами по их усмотрению при соблюдении установленных федеральными законами ограничений в отношении распространения такой информации;

– в-третьих, обладатель информации, ставшей общедоступной по его решению, вправе требовать от лиц, распространяющих такую информацию, указывать себя в качестве источника такой информации.

В статье 9 данного Федерального закона, исходя из ограничений доступа к информации, определяется:

– во-первых, ограничение доступа к информации устанавливается федеральными законами в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства;

– во-вторых, обязательным является соблюдение конфиденциальности информации, доступ к которой ограничен федеральными законами;

– в-третьих, исходя из защиты информации, определены следующие виды тайн: государственная тайна; коммерческая тайна; служебная тайна; *профессиональная тайна*; тайна частной жизни; личная тайна; семейная тайна; тайна персональных данных и иная тайна.

Все виды тайн подлежат защите, каждая из которых определяется, как правило, федеральными законами.

Исходя из анализа требований нормативных правовых актов, классификацию тайн можно провести также по уровню защиты информации (сведений) (рис. 2): информация (сведения) секретного характера; информация (сведения) служебного характера; информация (сведения) конфиденциального характера.

При этом уровень защиты информации определяется реквизитами документа, свидетельствующими о степени защиты сведений, содержащихся в их носителе, проставляемые на самом носителе и (или) в сопроводительной документации на него.

Гриф секретности означает, что реквизит документа свидетельствует о степени секретности сведений документа и, следовательно, данные сведения относятся к государственной тайне.

Гриф конфиденциальности – реквизит документа свидетельствует о конфиденциальности сведений документа.

Гриф для служебного пользования – реквизит документа свидетельствует об отнесении сведений к служебной тайне.



Рис. 2. Классификация тайн по уровню защиты информации

При этом, государственная тайна – это защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации.

Конфиденциальность информации – обязательное для выполнения лицом, получившим доступ к определенной информации, требование не передавать такую информацию третьим лицам без согласия ее обладателя.

Служебная тайна – это защищаемая по закону конфиденциальная информация, ставшая известной в государственных органах власти и муниципальных органах власти на законных основаниях и силу исполнения их представителями служебных обязанностей, а также служебные сведения о деятельности органов власти, доступ к которой ограничен федеральными законами или в силу служебной необходимости.

Таким образом, в Российской Федерации есть четкая классификация тайн по доступности и их защищенности. Кроме того, в федеральных законах и указах Президента России даны понятия целого ряда тайн.

Профессиональная тайна и ее виды

Наиболее широкий класс тайн из всех видов тайн составляет профессиональная тайна. В настоящее время, исходя из доверительного характера отдельных профессий и определенных видов деятельности, к профессиональной тайне можно отнести следующие виды тайн:

- 1) банковская тайна;
- 2) налоговая тайна;
- 3) тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений (тайна связи);
- 4) тайна страхования;
- 5) редакционная и журналистская тайна;
- 6) врачебная тайна;
- 7) аудиторская тайна;
- 8) нотариальная тайна;
- 9) тайна голосования;

- 10) адвокатская тайна;
- 11) тайна следствия и судопроизводства;
- 12) музейная тайна;
- 13) тайна ЗАГСа;
- 14) архивная тайна;
- 15) тайна завещания;
- 16) тайна персональных данных;
- 17) тайна государственной охранной деятельности;
- 18) тайна сведений о вкладах физических лиц;
- 19) тайна исповеди;
- 20) депутатская тайна;
- 21) тайна совещаний судей;
- 22) тайна совещания присяжных заседателей;
- 23) военная тайна;
- 24) тайна сведений, сообщенных доверителем в связи с оказанием юридической помощи;
- 25) тайна сведений о страхователе;
- 26) тайна сведений о доноре и реципиенте;
- 27) тайна сведений о содержании дискуссий и результатах голосования закрытого совещания Конституционного суда;
- 28) тайна информации о намерениях заказчика архитектурного проекта;
- 29) тайна сведений о сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации информации о них;
- 30) тайна сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судей, участников уголовного процесса, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов, а также их близких;
- 31) тайна о недрах;
- 32) дактилоскопическая тайна;
- 33) тайна кредитной истории;
- 34) тайна ценных бумаг;
- 35) таможенная тайна и др.

Исходя из вышеизложенного, можно дать следующее определение понятия «профессиональная тайна».

Профессиональная тайна – общее название группы охраняемых законом тайн, необходимость соблюдения которых вытекает из доверительного характе-

ра отдельных профессий и определенных видов деятельности.

Следует отметить, что каждая из приведенных выше профессиональных тайн по уровню защищенности может относиться к секретной, конфиденциальной и служебной. Уровень защищенности профессиональной тайны определяется реквизитами документа.

Предметом профессиональной тайны являются отношения, возникающие между субъектами, участвующими в обработке и защите профессиональной тайны.

К основным субъектам правоотношений в этой области относятся доверители (владельцы), держатели и пользователи профессиональной тайны.

Доверитель – это физическое лицо (независимо от гражданства), доверившее сведения другому лицу, а также его правопреемники (в том числе наследники).

Держатель – это физическое лицо, юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, которому исключительно в силу его профессиональной деятельности (профессиональных обязанностей) были доверены или стали известны сведения, составляющие профессиональную тайну.

Пользователь (пользователи) – это лицо (лица), которому(-ым) сведения, составляющие профессиональную тайну, стали известны на законных основаниях в связи с выполнением им (ими) своих служебных обязанностей, в случае и в порядке, установленных нормами права.

Защита профессиональной тайны начинается с момента получения держателем профессиональной тайны сведений от доверителя или с момента заключения договора между доверителем и держателем, содержащего такие сведения, если защита профессиональной тайны не определена нормами права.

В нормах права или договоре должны быть определены правовые отношения, возникающие между доверителем, держателем и пользователями профессиональной тайны.

Например, доверитель мог иметь следующие права: выбирать лицо в качестве держателя профессиональной тайны и распоряжаться сведениями, составляющими профессиональную тайну по своему усмотрению; требовать защиты профессиональной тайны от ее держателей и пользователей в течение всего срока, определенного нормами права или договором; требовать от держателей и пользователей профессиональной тайны в случае ее разглашения возмещения причиненного ущерба и компенсации морального вреда в соответствии с гражданским правом или привлечение виновных лиц к дисциплинарной, административной или уголовной ответственности.

На держателей и пользователей профессиональной тайны может быть возложен ряд обязанностей: подтвердить доверителю гарантию защиты профессиональной тайны; установить режим профессиональной тайны; обеспечить сохранность сведений, составляющих профессиональную тайну, а также требовать обеспечения этой сохранности от всех лиц, которым стала известна от него на законных основаниях профессиональная тайна; отказывать в предоставлении сведений, составляющих профессиональную тайну, без согласия доверителя кому бы то ни было, если эти требования не установлены прямо федеральным законом.

При этом, пользователи профессиональной тайны из числа государственных органов власти и муниципальных органов власти и их должностных лиц обязаны обеспечить неразглашение профессиональной тайны и установить у себя ее охрану в режиме служебной тайны.

За разглашение профессиональной тайны держатели и пользователи профессиональной тайны должны нести ответственность в порядке, установленном федеральным законодательством.

В связи с многочисленными видами профессиональных тайн, можно предложить ряд общих правовых мер, позволяющих обеспечить защиту про-

фессиональной тайны ее держателям и пользователям, опираясь на нормы права, регулирующие отношения в области государственной и коммерческой тайн, по аналогии:

– распределение обязанностей по защите профессиональной тайны, в том числе назначение ответственного лица за ее защиту;

– организация и соблюдение определенного порядка управленческой деятельности должностных лиц, направленной на снижение риска утраты, утечки, модификации сведений, составляющих профессиональную тайну;

– разработка и утверждение перечня сведений, относящихся к профессиональной тайне;

– наличие в документообороте дел по профессиональной тайне;

– разработка положения о порядке допуска и доступа пользователей к профессиональной тайне;

– ограничение (разграничение) круга держателей и пользователей по доступу к сведениям, составляющим профессиональную тайну;

– определение перечня пользователей, допущенных к работе со сведениями, составляющими профессиональную тайну;

– организация учета пользователей, допущенных к работе со сведениями, составляющими профессиональную тайну;

– определение персональной ответственности за сохранность сведений, составляющих профессиональную тайну;

– организация обучения и воспитания лиц, допущенных к сведениям, составляющим профессиональную тайну;

– материальное и моральное стимулирование лиц, работающих со сведениями, составляющими профессиональную тайну;

– осуществление постоянного аудита, мониторинг (контроль) защиты профессиональной тайны.

В современном мире уже невозможно обойтись без технических средств и информационных систем при осуществлении любого вида деятельности человека,

в том числе при обработке сведений, составляющих профессиональную тайну.

При этом, под обработкой сведений, составляющих профессиональную тайну, можно понимать любое действие (операцию) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств со сведениями, составляющими профессиональную тайну, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ), блокирование, удаление и уничтожение сведений, составляющих профессиональную тайну [2].

Так как в нормах права нет нормативных правовых актов, определяющих перечень технических и организационных мер по защите сведений, составляющих профессиональную тайну, обрабатываемых с использованием средств автоматизации, то можно воспользоваться нормами, определяющими требования к защите персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 01 ноября 2012 года № 1119 и Приказом ФСТЭК России от 18 февраля 2013 года № 21 «Об утверждении состава и содержания организационных и технических мер по обеспечению безопасности персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных».

Таким образом, правовое регулирование отношений в области профессиональной тайны в настоящее время является всё более и более актуальной проблемой в жизни гражданина, деятельности общества и государства. Кроме того, вопросы государственного управления в информационной сфере, в том числе правовое регулирование отношений в области профессиональной тайны, становятся важнейшим фактором развития личности, общества и государства на современном уровне.

Литература

1. *Tyrtysshniy, A., Tomas, S.* Interaction of European and Russian legal consciousness // BRICS Law Journal. – 2015. – Т. II. – № 2. – С. 34–49.
2. *Федосеева Н.Н.* Информационная функция современного Российского государства // Юрист. – 2007. – № 6. – С. 33–41.
3. *Давыдов К.В.* Административные регламенты федеральных органов исполнительной власти РФ: вопросы теории / под ред. Ю.Н. Старилова. – М., 2010. – С. 305.
4. *Уткин Н.И., Меньшиков А.В., Муталиева Л.С., Бибарсова Г.Ш., Гареев А.А., Муслев Б.В., Савин И.Г., Тыртышный А.А.* Правоведение : учебник для военных вузов / под ред. О.Ю. Ефремова. – СПб., 2015. – (Сер. Учебник для военных вузов).
5. *Тыртышный А.А.* Психологические условия профессионализации офицеров во время обучения в вузе МО РФ : автореф. дис. ... канд. психол. наук / Военно-инженерный университет. – М., 2000.

References

1. *Tyrtysshniy, A., Tomas, S.* Interaction of European and Russian legal consciousness // BRICS Law Journal. – 2015. – Т. II. – № 2. – С. 34–49.
2. *Fedoseeva, N.N.* Informatsionnaya funktsiya sovremennogo Rossiyskogo gosudarstva // Yurist. – 2007. – № 6. – S. 33–41.
3. *Davydov, K.V.* Administrativnye reglamenti federal'nykh organov ispolnitel'noy vlasti RF: voprosy teorii / pod red. Yu.N. Starilova. – M., 2010. – S. 305.
4. *Utkin, N.I., Men'shikov, A.V., Mutaliev, L.S., Bibarsova, G.Sh., Gareev, A.A., Muslov, B.V., Savin, I.G., Tyrtysshnyy, A.A.* Pravovedenie : uchebnik dlya voennykh vuzov / pod red. O.Yu. Efremova. – SPb., 2015. – (Ser. Uchebnik dlya voennykh vuzov).
5. *Tyrtysshnyy, A.A.* Psikhologicheskie usloviya professionalizatsii ofitserov vo vremya obucheniya v vuzе MO RF : avtoref. dis. ... kand. psikhol. nauk / Voенно-inzhenernyy universitet. – M., 2000.