

НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ ПРАВА НА ТАЙНУ ПЕРЕПИСКИ, ТЕЛЕФОННЫХ ПЕРЕГОВОРОВ, ТЕЛЕГРАФНЫХ И ИНЫХ СООБЩЕНИЙ

Н.О. Пак

Рассматриваются некоторые вопросы права на тайну переписки, телефонных переговоров, телеграфных и иных сообщений, а также информации персонального характера.

Ключевые слова: неприкосновенность; частная жизнь; информация персонального характера; тайна переписки; персональные данные.

В п. 3 ст. 14 Конституции Кыргызской Республики (далее – КР) указывается: “Каждый имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, телеграфных и иных сообщений”¹.

¹ Конституция Кыргызской Республики от 5 мая 1993 года, в редакции от 23 октября 2007 года № 157.

Л.О. Красавчикова в системе права на неприкосновенность частной жизни выделяет “неприкосновенность средств личного общения и право на неприкосновенность личной документации”².

² Красавчикова Л.О. Гражданско-правовая охрана личной жизни советских граждан: Автореф. ... канд. юрид. наук. – Свердловск, 1979. – С. 9.

Аналогичного мнения придерживается М.Н. Малейна, включая в состав права на неприкосновенность частной жизни право на неприкосновенность документов, телефонных и других переговоров, телеграфных и иных сообщений личного характера¹.

В соответствии со ст. 2 Закона КР “Об информатизации”², под документированной информацией понимается зафиксированная на каком-либо материальном носителе информация с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать. В ст. 3 Закона КР “Об информации персонального характера”³ информация персонального характера (персональные данные) определяется как зафиксированная информация на материальном носителе о конкретном человеке, отождествленная с конкретным человеком или которая может быть отождествлена с конкретным человеком, позволяющая идентифицировать этого человека прямо или косвенно, посредством ссылки на один или несколько факторов, специфичных для его биологической, экономической, культурной, гражданской или социальной идентичности. К персональным данным законом отнесены биографические и опознавательные данные, личные характеристики, сведения о семейном положении, финансовом положении, состоянии здоровья и т.д. Кроме того, указывается, что режим конфиденциальности персональных данных снимается в случаях обезличивания персональных данных или по желанию субъекта персональных данных. Также по желанию субъекта для его персональных данных может быть установлен режим общедоступной информации (библиографические справочники, телефонные книги, адресные книги, частные объявления и т.д.). Исключения составляют случаи, когда информация должна носить публичный характер в соответствии с требованиями законодательства Кыргызской Республики⁴.

Тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений счи-

тается нарушенной, если сообщается о содержании или виде посланного сообщения, о личности отправителя или получателя, или о способах доставки, независимо от того, случайно или умышленно подслушиваются телефонные переговоры или они записываются на звукозаписывающую аппаратуру.

Под телефонными переговорами понимаются переговоры абонентов по городской, международной, междугородной телефонной связи, а также с использованием радиотелефонной, радиорелейной высокочастотной и космической связи. Под другими переговорами понимаются переговоры, ведущиеся с иных переговорных аппаратов (устройств): селекторных, проводных, радио- и иных технических средств передачи речевой информации⁵.

Субъектами права на неприкосновенность телефонных переговоров могут считаться оба пользователя, которым была предоставлена услуга телефонной связи. Субъектами права на неприкосновенность телеграфных сообщений являются потребители, которым соответственно предоставлена услуга телеграфной связи. Субъектом права на неприкосновенность документов личного характера выступает любой гражданин, имеющий подобные документы, а также гражданин – отправитель письма, воспользовавшийся услугами почтовой связи⁶.

В ст. 21 Закона КР “Об электрической и почтовой связи”⁷ указывается, что предприятия связи всех форм собственности обязаны принимать необходимые организационно-технические меры по защите информации. Вскрытие и осмотр почтовой корреспонденции и документальных сообщений, получение необходимых справок о них, осуществление контроля за техническими каналами связи, в том числе прослушивание телефонных переговоров на предприятиях связи всех форм собственности запрещаются, кроме случаев, предусмотренных законодательством Кыргызской Республики.

Среди субъектов, обязанных соблюдать право на неприкосновенность документов, переговоров, сообщений личного характера, можно вы-

¹ Малейна М.Н. Личные неимущественные права граждан: понятие, осуществление, защита. – М.: МЗ Пресс, 2000. – С. 184.

² Закон Кыргызской Республики “Об информатизации” от 8 октября 1999 года № 107.

³ Закон Кыргызской Республики “Об информации персонального характера” от 14 апреля 2008 года №58.

⁴ Пункты 3, 5 ст. 6 Закона Кыргызской Республики “Об информации персонального характера” от 14 апреля 2008 года №58.

⁵ Цит. по: Романовский Г.Б. Право на неприкосновенность частной жизни. – М.: МЗ-Пресс, 2001. – С. 129.

⁶ Малейна М.Н. Личные неимущественные права граждан: понятие, осуществление, защита. – М., 2000. – С. 193–194.

⁷ Закон Кыргызской Республики “Об электрической и почтовой связи” от 2 апреля 1998 года № 31.

делить общие и специальные. Общими являются все субъекты гражданского права, на них лежит обязанность не нарушать рассматриваемое право. Специальными же субъектами являются организации почтовой связи и их работники, которые обязаны соблюдать право на неприкосновенность телефонных переговоров, телеграфных сообщений, писем и т.п.

По мнению М.Н. Малеиной, содержание права на неприкосновенность документов личного характера составляют правомочие вносить изменения, добавления в соответствующие документы, правомочие требовать запрета подобных действий со стороны третьих лиц и возврата незаконно удерживаемых, изъятых документов. В свою очередь, право на неприкосновенность телефонных переговоров включает в себя право требовать запрета вмешательства в разговор путем комментариев, специально создаваемых шумов, или путем досрочного прекращения разговора перерывом связи со стороны оказывающего телефонные услуги субъекта. В составе права на неприкосновенность телеграфных и иных сообщений можно выделить право требовать запрета искажения текста со стороны оказывающего телеграфные услуги субъекта, а также право требовать возврата незаконно удерживаемых, изъятых текстов сообщений от любых лиц¹.

Справедливо отмечает в данной связи В.В. Воронко, что способы осуществления права на неприкосновенность документов личного характера можно подразделить на две группы: “позитивные” и “охранительные”. К первой группе можно отнести любое изменение их содержания: удаление, добавление информации на носитель, а также ее редактирование. Ко второй группе относятся различные способы установления управомоченным лицом степени доступности документов. Так, гражданин вправе разрешать или запрещать их использование третьими лицами; вправе выбирать способы ограждения документов личного характера от возможных посягательств: устанавливать сейфы, передавать на основании договора хранения. Право на неприкосновенность сообщений личного характера ввиду его “негативного” содержания, осуществляется путем требования устранения препятствий в использовании услуг связи.

¹ Малеина М.Н. Личные неимущественные права граждан: понятие, осуществление, защита. – М.: МЗ Пресс, 2000. – С. 194.

Эти препятствия могут носить разнообразный характер с учетом вида связи².

Кроме того, нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений граждан предусматривается ст. 136 УК КР³. Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений граждан заключается в ознакомлении с их содержанием без согласия лица, которому эта информация принадлежит, а также при отсутствии законных оснований для такого ознакомления. Под иными сообщениями понимаются сообщения по телефаксу, телетайпу, с использованием компьютерной связи и др.⁴ Данное преступление может быть совершено только умышленно. Мотивы преступления могут быть различными: ревность, месть, любопытство и т.п.

Органам (должностным лицам), осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, запрещается разглашать сведения, которые затрагивают неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, честь и доброе имя граждан и которые стали известными в процессе проведения оперативно-розыскных мероприятий, без согласия граждан, за исключением предусмотренных законом случаев⁵, так как в соответствии со ст. 7 Закона КР “Об оперативно-розыскной деятельности” к оперативно-розыскным мероприятиям в числе прочих относится контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений; прослушивание телефонных и иных переговоров; снятие информации с технических каналов связи⁶.

В последнее время Интернет все увереннее входит в жизнь людей и начинает практически полностью замещать традиционные средства передачи информации. Компьютерная техника внедрилась практически во все сферы человеческой деятельности, и это повлекло за собой не

² Воронко В.В. Право на неприкосновенность частной жизни по гражданскому законодательству Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2004. – С. 64–65.

³ Уголовный Кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68.

⁴ Комментарий к Уголовному кодексу Кыргызской Республики / Т.А. Асаналиев, А.Ж. Каримбеков, К.М. Осмоналиев. – Бишкек, 2002. – С. 243.

⁵ Статья 6 Закона Кыргызской Республики “Об оперативно-розыскной деятельности” от 16 октября 1998 года №131.

⁶ Там же.

только позитивные (такие как ускорение процессов поиска, передачи, обработки необходимой информации, совершение операций разного рода и т.д.), но и негативные, могущие привести к нарушению права на неприкосновенность частной жизни человека, изменения. В эпоху повсеместного использования человеком сети Интернет для выполнения функциональных обязанностей на работе, установления и развития социальных связей различного рода, совершения сделок и т.п., возникает большая угроза нарушения права на неприкосновенность частной жизни, и в первую очередь, права на тайну переписки.

Широкое распространение в последнее время получают ситуации, когда, к примеру, “взламываются” почтовые ящики или разрабатываются программы, посредством которых может быть осуществлен доступ к информации личного характера. Даже для того, чтобы получить доступ к информации на веб-сайтах, форумах, для совершения заказа в Интернет-магазине, необходимо пройти процедуру регистрации. В данной связи возникают и остаются открытыми многие вопросы, как-то: каким образом в случае нарушения права можно привлечь к ответственности виновных лиц? Каким образом виновные лица могут быть установлены? Каким, в случае привлечения к ответственности, будет применимо право?

Международная правозащитная организация Privacy International, которая занимается мониторингом соблюдения права на неприкосновенность личной жизни в разных странах мира, опубликовала ежегодный “Международный рейтинг неприкосновенности частной жизни” (The 2007 International Privacy Ranking). В рейтинге 2007 г. оценивались 47 государств, которые были ранжированы по степени их вторжения в частную жизнь человека. Безопасность личной информации оценивалась по 14 параметрам, в том числе: степень конституционной защиты частной жизни граждан; наличие законодательства, которое облегчает государству вторжение в частную жизнь граждан; политика сбора и защиты информации; сбор биометрических данных; распространность систем видеонаблюдения; наблюдение за работниками в частных компаниях; возможность перехвата телефонных разговоров, и т.д. Авторы отчета отмечают общее ухудшение защиты права на неприкосновенность частной жизни во всем мире. Лучшее всего, по версии Privacy International, защищена личная жизнь

граждан Греции (1-е место), Румынии и Канады. Три последних места в рейтинге достались России (3-е место с конца), Китаю (предпоследнее место) и Малайзии (последнее место). В этих странах права на неприкосновенность частной жизни соблюдаются хуже всего¹.

В соответствии со ст. 2.1. Программы развития информационно-коммуникационных технологий в КР² к основным целям и задачам информатизации относятся создание условий информационной безопасности и защиты данных как важнейшего фактора интеграции корпоративных, отраслевых и предметно-проблемных информационных сред в единое информационное пространство³. Однако к сожалению, пока законодательно механизмы создания и функционирования условий информационной безопасности в Кыргызской Республике не закреплены.

В случае нарушения права на тайну переписки, телефонных переговоров, телеграфных и иных сообщений, могут быть применены способы гражданско-правовой защиты данного права, перечисленные в ст. 11 Гражданского Кодекса КР⁴. Однако в системе способов защиты гражданских прав особое место занимает компенсация морального вреда. Именно этот институт ввиду наибольшего соответствия природе права на тайну переписки, телефонных переговоров, телеграфных и иных сообщений, может применяться практически во всех случаях нарушений рассматриваемого права.

¹ www.gtmarket.ru

² Программа развития информационно-коммуникационных технологий в Кыргызской Республике (утверждена Постановлением Правительства Кыргызской Республики от 8 ноября 2001 года №697).

³ В соответствии со ст. 2 Закона КР “Об информатизации” от 8 октября 1999 года №107 информатизация определяется как разработка, создание, освоение и использование информационных технологий, информационных ресурсов; процесс, включающий организационный, научно-технический, социальный и производственно-экономический компоненты и результат деятельности, направленный на удовлетворение информационных потребностей отдельных граждан, их объединений, государственных и негосударственных организаций, общества в целом путем формирования и использования информационных ресурсов во всех сферах жизни общества.

⁴ Гражданский кодекс Кыргызской Республики от 8 мая 1996 года №15 (часть I).