

БЕЛГОРОДСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ МВД РОССИИ
ИМЕНИ И.Д. ПУТИЛИНА

***Проблемы законодательного регулирования
оборота информации, относящейся
к служебной тайне в органах внутренних дел
Российской Федерации***

Монография

Белгород
Белгородский юридический институт МВД России
имени И.Д. Путилина
2017

УДК 342.951
ББК 67.401.114
П 78

Печатается по решению
редакционно-издательского совета
Бел ЮИ МВД России
имени И.Д. Путилина

Авторы: Прокопенко А.Н., кандидат технических наук, доцент; Жукова П.Н., доктор физико-математических наук, доцент; Насонова В.А., кандидат физико-математических наук, доцент; Дрога А.А.

П 78 Проблемы законодательного регулирования оборота информации, относящейся к служебной тайне в органах внутренних дел Российской Федерации : монография / А.Н. Прокопенко [и др.]. – Белгород : Бел ЮИ МВД России имени И.Д. Путилина, 2017. – 120 с.

ISBN 978-5-91776-188-6

Рецензенты:

Нудель С.Л., доктор юридических наук, доцент (ФГКУ «ВНИИ МВД России»);

Горев А.И., кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры управления и информационных технологий (Омская академия МВД России).

В монографии рассматриваются служебная и профессиональная тайны как социальное и правовое явления; исследуются особенности правового режима оборота информации, относящейся к служебной и профессиональной тайне в органах внутренних дел Российской Федерации.

Монография предназначена для курсантов, слушателей, профессорско-преподавательского состава образовательных организаций системы МВД России, сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации.

УДК 342.951
ББК 67.401.114

ISBN 978-5-91776-188-6

© РИО Бел ЮИ МВД России
имени И.Д. Путилина, 2017

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	4
Глава 1. Основы правового регулирования служебной тайны в Российской Федерации	8
1.1. Институт информации ограниченного доступа в российском законодательстве	8
1.2. Профессиональная тайна как класс информации ограниченного доступа и классификация ее видов	22
1.3. Служебная тайна как особый класс информации ограниченного доступа, и особенности ее правового регулирования	30
Глава 2. Правовое регулирование оборота конфиденциальной информации в органах внутренних дел Российской Федерации	47
2.1. Общие вопросы правового регулирования оборота конфиденциальной информации в органах внутренних дел Российской Федерации	47
2.2. Правовое регулирование оборота информации, относящейся к врачебной тайне, тайне усыновления и тайне исповеди	54
2.3. Правовое регулирование оборота информации, относящейся к коммерческой, банковской, налоговой, таможенной и страховой тайнам	68
2.4. Правовое регулирование оборота информации, относящейся к аудиторской, нотариальной и адвокатской тайнам	86
2.5. Правовое регулирование оборота информации, относящейся к тайне связи и журналистской тайне	96
Заключение	103
Библиографический список	110

ВВЕДЕНИЕ

Любое государство во все времена развития человечества защищало информацию от постороннего доступа. Информация о деятельности государства в целом и отдельных государственных структур в частности подвергалась засекречиванию. Для защиты информации создавались специальные механизмы, принимали законодательные и нормативные правовые акты. В разные исторические периоды государство обращало внимание на защиту разных видов информации, однако общим всегда являлась защита информации об обороне и безопасности. Общество, в свою очередь, обращало внимание на защиту личной и семейной информации, коммерческой информации.

XXI век внес существенные изменения в оборот информации. Теперь большая часть этого оборота осуществляется в электронном виде. Пришедшая компьютерная эра обработки информации привела также к значительным изменениям в процессе защиты информации. С одной стороны, в результате развития Интернета информация стала намного более доступной, чем раньше, появилась возможность ее передачи на неограниченные расстояния практически в любых объемах и в реальном масштабе времени. Соответственно, доступ любого человека к различным информационным ресурсам значительно упростился.

Повсеместное развитие информационного общества затронуло и нашу страну. В России внедрены электронное правительство, государственные услуги в электронном виде¹. Существенное увеличение объема информационного обмена привело к созданию в каждом ведомстве своих информационных ресурсов, информационных систем для их обработки и единой системы межведомственного электронного взаимодействия². Применение электронного документооборота, доступа к образовательным и научным ресурсам в электронном виде стало повсеместным. Редкий гражданин не имеет одного или нескольких аккаунтов в социальных сетях. Оцифровываются библиотечные и архивные фонды.

Однако увеличение количества процессов обмена информацией неизбежно приводит к тому, что общедоступными становятся сведения, которые имеют ограниченный доступ. Это наносит серьезный ущерб не только отдельным гражданам и организациям, но и безопасности государства. Одновременно возникли совершенно естественные проблемы с обеспечением конфиденциальности вроде бы защищаемой информации. Скандалы последнего времени, связанные с настоящими или мнимыми взломами хакерами различных ресурсов в США и других странах мира, приводят к мысли о том, что реально защитить информацию от постороннего доступа очень сложно, а в отдельных случаях невозможно.

¹ Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг: Федеральный закон от 27.07.2010 № 210-ФЗ // Российская газета. 2010. № 168.

² О единой системе межведомственного электронного взаимодействия (вместе с «Положением о единой системе межведомственного электронного взаимодействия»): Постановление Правительства Российской Федерации от 08.09.2010 № 697 // СЗ РФ. 2010. № 38. Ст. 4823.

Кроме постоянно возникающих технических и организационных проблем защиты информации ограниченного доступа существуют проблемы правового характера. Они связаны с тем, что юристы в нашей стране никак не могут договориться о том, что такое служебная тайна. Для всех других видов тайны давно существует законодательное регулирование. Например, еще в 1993 году с принятием Закона Российской Федерации от 21.07.1993 № 5485-1 «О государственной тайне»³ была обеспечена законодательная защита информации, относящейся к государственной тайне. Законодательное регулирование оборота информации, относящейся к коммерческой тайне, было осуществлено в 2004 году с принятием Федерального закона от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне»⁴. Наконец, в 2006 году был принят Федеральный закон от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных»⁵, который обеспечил защиту сведений о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина.

Однако еще два вида конфиденциальной информации так и не получили правовой защиты на законодательном уровне. К этим видам конфиденциальной информации относятся профессиональная и служебная тайны. Но профессиональная тайна имеет хотя бы частичное правовое регулирование отдельных своих видов, таких как адвокатская тайна, аудиторская тайна, врачебная тайна и некоторые другие. А служебная тайна не только не имеет своего законодательного регулирования, но и даже определения. После отмены с 1 января 2008 года ст. 139 первой части Гражданского кодекса Российской Федерации⁶ законодательного определения служебной тайны не существует. Она только перечислена как вид конфиденциальной информации в Указе Президента Российской Федерации от 06.03.1997 № 188 «Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера»⁷.

Попытки законодательного закрепления дефиниции «служебная тайна» предпринимались неоднократно. Трижды Федеральный закон «О служебной тайне» вносился в Государственную Думу в 2004⁸, 2006⁹ и в 2011¹⁰ годах, однако даже не был поставлен на рассмотрение.

³ О государственной тайне: Закон Российской Федерации от 21.07.1993 № 5485-1 // СЗ РФ. 1997. № 41. Ст. 8220-8235.

⁴ О коммерческой тайне: Федеральный закон от 29.07.2004 № 98-ФЗ // СЗ РФ. 2004. № 32. Ст. 3283.

⁵ О персональных данных: Федеральный закон от 27.07.2006 № 152-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 31 (1 ч.). Ст. 3451.

⁶ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

⁷ Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера: Указ Президента Российской Федерации от 06.03.1997 № 188 // СЗ РФ. 1997. № 10. Ст. 1127.

⁸ Проект Федерального закона № 124871-4 «О служебной тайне» (ред., внесенная в ГД ФС РФ, текст по состоянию на 24.12.2004) // Опубликован не был - доступ из СПС «КонсультантПлюс».

⁹ Проект Федерального закона № 124871-4 «О служебной тайне» (ред., внесенная в ГД ФС РФ, текст по состоянию на 05.04.2006) // Опубликован не был - доступ из СПС «КонсультантПлюс».

¹⁰ Паспорт проекта Федерального закона № 124871-4 «О служебной тайне» (внесен депутатами Государственной Думы ФС РФ В.В. Бобыревым, А.Н. Волковым, М.И. Гришанковым, В.В. Дятленко, В.И. Илюхиным, Н.С. Леоновым, В.В. Маргеловым, А.М. Розуваном в 2011 г.) // Опубликован не был - доступ из СПС «КонсультантПлюс».

Основную ответственность за обеспечение конфиденциальности информации, относящейся к служебной и профессиональной тайне, несут органы исполнительной власти. Это связано с тем, что все виды служебной тайны создаются, обрабатываются и сохраняются в государственных и муниципальных организациях, предприятиях, учреждениях. Почти все виды профессиональной тайны доступны государственным или муниципальным учреждениям по мотивированному требованию, решению суда или следственных органов.

Отдельно необходимо остановиться на проблемах правоохранительных органов в целом и подразделений МВД России в частности. Поскольку механизма защиты, аналогичного защите государственной тайны, в настоящий момент не существует, то конфиденциальная информация остается практически не защищенной с правовой точки зрения. В свою очередь, отсутствие полноценного законодательного разграничения видов конфиденциальной информации приводит к тому, что граждане и организации, с одной стороны, стараются скрыть информацию о себе, а с другой стороны, требуют от государственных органов предоставления конфиденциальной информации. Причем найти конфиденциальную информацию, относящуюся к профессиональной или служебной тайне, на просторах российского Интернета достаточно просто.

Органы внутренних дел постоянно получают и используют сведения ограниченного доступа. Соответственно, значительная часть информационных ресурсов, формируемых органами внутренних дел, относится к конфиденциальной информации. Разглашение таких сведений может повлечь, с одной стороны, нарушение конституционных прав граждан, а с другой стороны, негативно повлиять на эффективность работы правоохранительных органов. Информация ограниченного доступа, используемая органами внутренних дел, относится к государственной или служебной тайне. Вся информация, которая относится к персональным данным граждан, коммерческой и профессиональной тайне, полученная сотрудниками органов внутренних дел, становится служебной тайной. При этом нарушение конфиденциальности такой информации причиняет вред не только интересам ее обладателей, но оказывает негативное влияние на решение органами внутренних дел поставленных перед ними задач, подрывает авторитет государственных органов в целом. Непрофессиональное обращение с конфиденциальной информацией, разглашение «не своей тайны», использование ее для целей, не связанных с правоохранительной деятельностью, приводит к значительным негативным последствиям.

Учитывая вышеизложенное, проведение самостоятельного научного исследования по проблеме законодательного и нормативного правового регулирования служебной тайны в деятельности органов внутренних дел представляется актуальным и своевременным.

Имеющиеся на сегодняшний день научные работы, посвященные упомянутым выше видам тайн, лишь частично касаются проблемы их анализа в целом и в частности правового регулирования оборота информации, относящейся к служебной и профессиональной тайне. Ряд проблем правового регулирования служебной тайны раскрыт в отдельных публикациях, проводилось исследование защиты информации в сфере служебной тайны в деятельности органов

внутренних дел¹¹. Вместе с тем проблемы правового регулирования служебной тайны, в том числе в органах внутренних дел, предметом отдельного монографического исследования до настоящего времени не становились.

Объектом исследования выступают правовые проблемы регулирования оборота информации, относящейся к служебной тайне, складывающиеся в процессе деятельности органов внутренних дел.

Предметом исследования выступают законодательные и нормативные правовые акты, регламентирующие процесс создания, сбора, обработки, накопления, хранения, поиска, распространения и защиты информации, относящейся к служебной и профессиональной тайне, в органах внутренних дел.

Цель исследования – разработка и обоснование логически взаимосвязанных выводов относительно особенностей правового регулирования оборота информации, относящейся к служебной тайне, в органах внутренних дел.

Задачи исследования:

- рассмотреть служебную и профессиональную тайны как социальное и правовое явление;
- раскрыть основы правового института информации, относящейся к служебной и профессиональной тайне, в органах внутренних дел;
- определить особенности оборота сведений, относящихся к служебной и профессиональной тайнам, связанных с профессиональной деятельностью сотрудника полиции.

Методы исследования: методология исследования включает применение теоретических и эмпирических методов и средств получения и анализа информации. При анализе особенностей правового регулирования формирования и использования информации, относящейся к служебной и профессиональной тайне, в органах внутренних дел использовались различные методы сбора информации. В сфере правового обеспечения положения и выводы исследования базировались на изучении действующего законодательства Российской Федерации и нормативных правовых документов МВД России.

Теоретическая и практическая значимость исследования: материалы исследования могут быть использованы для курсантов, слушателей, адъюнктов и преподавателей юридических вузов и факультетов, а также для внедрения в практическую и научную деятельность подразделений органов внутренних дел, задействованных в информационном обеспечении деятельности МВД России.

¹¹ Швецов А.В. Защита информации в сфере служебной тайны в деятельности ОВД: дис. ... канд. юрид. наук. - Воронеж, 2005.

ГЛАВА 1. ОСНОВЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ СЛУЖЕБНОЙ ТАЙНЫ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

1.1. Институт информации ограниченного доступа в российском законодательстве

Исследование проблем правового регулирования служебной тайны необходимо начать с определения ее места в системе информации ограниченного доступа Российской Федерации.

Основы правового регулирования в данной области установлены Федеральным законом от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»¹² (далее – ФЗ «Об информации...»).

В соответствии со статьей 5 ФЗ «Об информации...» «информация в зависимости от категории доступа к ней подразделяется на общедоступную информацию, а также на информацию, доступ к которой ограничен федеральными законами (информация ограниченного доступа).

Информация в зависимости от порядка ее предоставления или распространения подразделяется на:

- информацию, свободно распространяемую;
- информацию, предоставляемую по соглашению лиц, участвующих в соответствующих отношениях;
- информацию, которая в соответствии с федеральными законами подлежит предоставлению или распространению;
- информацию, распространение которой в Российской Федерации ограничивается или запрещается».

Статья 9 ФЗ «Об информации...» определила, что «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. *Документированная информация с ограниченным доступом подразделяется на информацию, отнесенную к государственной тайне, и конфиденциальную».*

Выделение в отдельный вид информации ограниченного доступа государственной тайны обусловлено конституционными нормами. Конституция РФ¹³ в части 4 статьи 29 выделяет государственную тайну в отдельный вид, принципиально отличный от других видов конфиденциальной информации:

¹² Об информации, информационных технологиях и о защите информации: Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 31 (ч. 1). Ст. 3448.

¹³ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // СЗ РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.

«4. Каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом. *Перечень сведений, составляющих государственную тайну, определяется федеральным законом.*»

Закон Российской Федерации 21.07.1993 № 5485-1 «О государственной тайне» в статье 2 определил, что «*государственной тайной* признаются защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-разыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации».

Понятие конфиденциальной информации закреплено в статье 2 ФЗ «Об информации...»:

«*Конфиденциальностью информации* называется обязательное для выполнения лицом, получившим доступ к определенной информации, требование не передавать такую информацию третьим лицам без согласия ее обладателя».

Перечень сведений, относящихся к конфиденциальной информации, утвержден Указом Президента Российской Федерации от 06.03.1997 № 188 «Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера».

В данном Указе есть перечень конфиденциальной информации:

1. Сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность (*персональные данные*), за исключением сведений, подлежащих распространению в средствах массовой информации в установленных федеральными законами случаях.

2. *Сведения, составляющие тайну следствия и судопроизводства, сведения о лицах, в отношении которых в соответствии с федеральными законами от 20 апреля 1995 г. № 45-ФЗ «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов»¹⁴ и от 20 августа 2004 г. № 119-ФЗ «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства»¹⁵, другими нормативными правовыми актами Российской Федерации принято решение о применении мер государственной защиты, а также сведения о мерах государственной защиты указанных лиц*, если законодательством Российской Федерации такие сведения не отнесены к сведениям, составляющим государственную тайну.

3. Служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и федеральными законами (*служебная тайна*).

4. Сведения, связанные с коммерческой деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и федеральными законами (*коммерческая тайна*).

¹⁴ О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов: Федеральный закон от 20.04.1995 № 45-ФЗ // Российская газета. 1995. № 82.

¹⁵ О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства: Федеральный закон от 20.08.2004 № 119-ФЗ // СЗ РФ. 2004. № 34. Ст. 3534.

5. Сведения, связанные с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Конституцией РФ и федеральными законами (врачебная, нотариальная, адвокатская тайна, тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных или иных сообщений и т.д.), - *профессиональная тайна*.

6. *Сведения о сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации информации о них.*

7. *Сведения, содержащиеся в личных делах осужденных, а также сведения о принудительном исполнении судебных актов, актов других органов и должностных лиц*, кроме сведений, которые являются общедоступными в соответствии с Федеральным законом от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»¹⁶.

Правовая защита персональных данных, как мы уже упоминали выше, осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных».

Правовая защита коммерческой тайны также обеспечена законодательно Федеральным законом от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне».

Сведения о сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации информации о них защищаются в соответствии с положениями части 4 Гражданского кодекса Российской Федерации¹⁷.

Сведения, содержащиеся в личных делах осужденных, а также сведения о принудительном исполнении судебных актов, актов других органов и должностных лиц охраняются в соответствии с упомянутым в Указе Федеральным законом от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве».

Таким образом, только два вида конфиденциальной информации не имеют правовой защиты в виде профильного закона – служебная и профессиональная тайны.

Рассматривая институт конфиденциальной информации, необходимо проанализировать этимологию слова «тайна», и роль тайны в системе российского права. Рассматривая этимологию слова «тайна», необходимо отметить, что оно имеет древнерусское происхождение и первоначально употреблялось в мужском роде – «тай»¹⁸. В. Даль расшифровывает слово «тайна» как «все сокрытое, неизвестное, неведомое, нечто скрытно хранимое, что скрывают от кого-либо с намерением, таят», прилагательное «тайный» характеризует как «сокрытый, сокровенный, неизвестный кому или скрываемый от кого, секретный, неоглашаемый»¹⁹. С.И. Ожегов определяет «тайну» как «нечто, скрываемое от других, из-

¹⁶ Об исполнительном производстве: Федеральный закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ // Российская газета. 2007. № 223.

¹⁷ Гражданский кодекс РФ (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ // Российская газета. 2006. № 289.

¹⁸ Черных П.Я. Историко-этимологический словарь современного русского языка. – Москва, 1993. Т. 2. С. 224.

¹⁹ Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка. – Москва: Русский язык, 1982. Т. 4.

вестное не всем, секрет»²⁰. Представленные определения хороши для понимания смысла понятия «тайна», но с юридической точки зрения их нельзя назвать точными, поскольку они слишком расширяют правовую сферу действия тайны.

Необходимо отметить, что тайна присуща практически всем формам жизни как один из важнейших приемов или методов выживания. Тайну используют как представители растительного мира, так и представители животного мира, как охотники, так и жертвы. Аналогично живым существам, человек на разных этапах развития общества использовал разные виды тайны. Первоначально это была, скорее всего, тайна жилища, хороших охотничьих угодий, некоторые аспекты семейной тайны и т.д. Эти виды тайны были характерны для первобытнообщинного общества.

С образованием государств тайна стала иметь военное содержание и являться прообразом современной государственной тайны. С появлением религии возникают религиозные тайны, передававшиеся из поколения в поколение жрецами, шаманами и священниками. Характерно, что во многих государствах, например, в Индии и Египте, религиозные тайны занимали приоритетное отношение к государственной тайне. А у некоторых народов, например, иудеев, религиозные тайны подменяли собой государственные. Многие религиозные тайны сохранились по настоящее время и являются основой современных религий. Также сохранилась до наших дней тайна исповеди.

Впоследствии осуществлялось формирование других, характерных для государства и развивающегося общества тайн – политических, корпоративных, секретов производства, систем рукопашного боя, тайн медицины и фармацевтики и т.д. В корпоративные тайны и секреты производства посвящались только отдельные лица. Зачастую это были семейные тайны, которые поколениями хранились и передавались от отца к сыну. Утрата производственного секрета могла привести к разорению целых групп людей. Эти тайны могли быть и религиозными, если секрет производства брался на вооружение представителями той или иной религии.

Системы рукопашного боя в разных обществах относились как к корпоративным, так и к религиозным тайнам. Также к корпоративным тайнам, во многом имеющим семейный характер, относились тайны медицины, фармацевтики. Особенно медицинские тайны охранялись в условиях господства враждебных религий, которые относили лечение человека исключительно к промыслу божьему.

С развитием социальной структуры общества и экономики появлялись новые виды тайн – коммерческая тайна и различные ее разновидности, тайна связи и переписки, банковская тайна. Впоследствии возникли журналистская тайна, адвокатская тайна, нотариальная тайна и многие другие.

Тайна является институтом социального характера и тесно связана с общественными отношениями. Социальная природа тайны приводит к тому, что в отдельных случаях тайна является естественным состоянием, определяющим

²⁰ Ожегов С.И. Словарь русского языка / под ред. Н.Ю. Шведовой. – Москва: Русский язык, 1991.

условия общения между индивидами и их группами. Условия сохранения в тайне информации определяются различными факторами, которые являются значимыми для конкретного лица, группы лиц или части общества. Категории тайны должны включаться в число этих факторов. Таким образом, сопровождая человечество по мере его развития, тайны стали неотъемлемой составляющей общественной жизни, частью правовой системы, а в отдельных случаях могут даже служить своеобразным мерилom для определения вида политического режима в государстве²¹.

Например, история России, как и большинства европейских государств, содержит множество тайн, охраняемых десятилетиями и веками, однако такой завесы секретности, которой была окружена история СССР, наверное, не было ни у одной современной державы. В СССР скрывалось очень многое: статистика, демографические характеристики населения, объемы производимой продукции по многим отраслям, уровень и динамика преступности, многие партийные и правительственные решения, реальный бюджет и даже ряд метеорологических данных. При этом все вышеперечисленное юридически к тайне не относилось. Так, в Большой советской энциклопедии имеется информация только о двух тайнах – государственной и переписки²², а во многих словарях по философии, социологии, этике, психологии термин «тайна» даже не упоминался. Данный пример показывает насущную необходимость правового регулирования разных видов тайны в демократическом государстве.

Значительные различия существуют в отношении к тайне в зависимости от социальной организации государства и его экономики. Так, для любого тоталитарного государства характерно значительное увеличение объема сведений, относимых к государственной и служебной тайне. С другой стороны, с возрастанием демократических и анархических тенденций в обществе характерна активная охрана личной и семейной тайны и связанных с ней институтов профессиональных тайн. Причем для любого государства характерно, что в трудные моменты: во время кризисов, эпидемий, вооруженных конфликтов, войн, антитеррористических операций и т.д., - происходит перераспределение приоритета от тайн личных к тайнам государственным и общественным.

В свою очередь, от степени экономической свободы зависит соотношение институтов коммерческой, предпринимательской тайны, с одной стороны, и служебной, государственной тайны, с другой. При увеличении роли государственного регулирования в экономике значительно увеличивается значение служебной тайны и некоторых видов профессиональных тайн за счет уменьшения значения коммерческой тайны.

Современное понятие тайны в российской правовой науке достаточно многогранно и разнообразно. П.Н. Панченко считает, что «тайна – это один из важнейших институтов, определяющих соотношение интересов личности, об-

²¹ Более подробно см.: *Фатьянов А.А.* Тайна и право (основные системы ограничения на доступ к информации в российском праве): монография. – Москва: МИФИ, 1999. С. 14.

²² Большая советская энциклопедия: в 30-ти т. / под ред. А.М. Прохорова. – Москва: Советская энциклопедия, 1976. Т. 25.

щества и государства, частного и публичного права, основания и пределы вмешательства государства в негосударственную сферу, степень информационной защищенности в РФ»²³.

А.А. Шиверский рассматривает тайну в двух аспектах, подразделяя ее на²⁴:

- субъективную категорию – сведения, которые какой-либо субъект (в широком его понимании) считает необходимым скрыть от других;

- объективную категорию – тайна природы.

А.А. Фатьянов определяет тайну как «сферу объективной реальности, скрытую от нашего восприятия либо понимания»²⁵. Причем он считает, что личная, индивидуальная тайна занимает самое приоритетное место и зачастую оказывает решающее влияние на все иные виды тайн: семейную, корпоративную, коммерческую и даже государственную. Кроме того, он отмечает, что все тайны имеют общий признак – ущерб, который может наступить от распространения такой информации. Ущерб может выражаться в стоимостном эквиваленте, он может быть также политическим или моральным.

Д.А. Ловцов считает, что тайна – это «особый правовой режим привилегированной информации (информации ограниченного доступа, распространения и др.) как комплекс правовых средств, характеризующих сочетание взаимодействующих запретов, дозволений, обязываний, управомочиваний, стимулов (привилегий) и санкций, т.е. правовой режим сокрытия и/или правовой охраны привилегированной информации»²⁶. Он также отмечает, что «атрибутивным аспектом понятия тайна является совокупность мер (условий) обеспечения ее существования как таковой, т.е. правил сокрытия, хранения, доступа и использования «скрываемого нечто», характеризующих в целом конкретный режим сокрытия»²⁷.

И.В. Балашкина определяет тайну как «социально-правовое явление, регулируемое нормами права и морали, объектом которого является информация, обладающая свойствами конфиденциальности или ограниченного доступа, незаконное получение, использование и разглашение которой влечет наступление общественно опасных последствий»²⁸.

Л.Е. Владимиров считает, что тайна – это «сохранение в негласности обстоятельства, разглашение которого принесло бы больше вреда, чем пользы, понимая последнюю не только в смысле утилитарном, но и в смысле отвлеченном, т.е. ограждение существования и питания нравственных идеалов челове-

²³ *Панченко П.Н.* Институт тайны: правоохранные аспекты // Государство и право. 1998. № 8.

²⁴ *Шиверский А.А.* Защита информации: проблемы теории и практики: учебник. – Москва: Юрист, 1996.

²⁵ *Фатьянов А.А.* Тайна и право: монография. С. 5.

²⁶ *Ловцов Д.А.* Системология информационных правоотношений. – Москва: Рос. акад. правосудия, 2008.

²⁷ *Ловцов Д.А.* Концептуально-логическое моделирование юридического понятия «тайна» // Информационное право. 2009. № 2.

²⁸ *Балашкина И.В.* Тайна как разновидность информации: философско-правовые основания // Информационное право. 2010. № 1.

ческого совершенствования»²⁹. Данное определение несет в себе больше нравственную, чем правовую нагрузку; на это обращает внимание И.В. Смолькова, которая справедливо отмечает, что указанное определение Л.Е. Владимиров рассматривал как «принцип, отражающий интересы человеческой культуры»³⁰.

Однако большая часть исследователей все-таки придерживается мнения, что понятия «тайна» и «конфиденциальная информация» являются тождественными.

Л.О. Красавчикова под тайной понимает «определенную информацию о действиях (состоянии и иных обстоятельствах) определенного лица (гражданина, организации, государства), не подлежащую разглашению»³¹. В приведенном определении автор выделяет ряд признаков, характеризующих тайну. К ним относятся: во-первых, тайна – это, прежде всего, информация; во-вторых, информация о действиях лица и, в-третьих, эта информация не подлежит разглашению. Вместе с тем данное определение недостаточно полно раскрывает суть понятия тайны, так как не конкретизировано содержание информации, т.е. в каких областях жизнедеятельности личности, общества, государства может иметь место указанная информация; в чем социально-правовая опасность распространения этой информации; и, наконец, в чем заключается правовая защита тайны.

А.А. Дворников под тайной понимает «установленную федеральными законами и иными нормативными правовыми актами конфиденциальность информации, нарушение которой может повлечь причинение ущерба охраняемым законом интересам и за нарушение которой предусмотрена юридическая ответственность»³². Он отмечает, что при определении тайны следует исходить из отличительного свойства тайны – конфиденциальности, характерной только для информации, обращение которой ограничено и регламентировано законодательством и иными нормативными правовыми актами. Юридической сущностью тайны является установленная федеральными законами и иными нормативными правовыми актами ограниченность оборота информации.

Д.В. Огородов считает, что «при научном рассмотрении правовых режимов информации сегодня недостаточно ограничиваться юридическими конструкциями, закрепленными в тексте нормативных правовых актов. Серьезный недостаток соответствующего законодательства – бессистемность и фрагментарность – не позволяет ограничиваться только лишь изложением нормативного подхода, а, напротив, предрасполагает именно к теоретическому системному осмыслению данной проблематики»³³.

С.М. Паршин определяет конфиденциальную информацию как «информацию, доступ к которой ограничен», а тайну как «конфиденциальные сведения

²⁹ Смолькова И.В. Гласность в уголовном процессе // Законность. 1998. № 7. С. 41.

³⁰ Смолькова И.В. Проблемы охраняемой законом тайны в уголовном процессе. – Москва, 1999. С. 12-13.

³¹ Красавчикова Л.О. Личная жизнь под охраной закона. – Москва, 1983. С. 119.

³² Дворников А.А. Уголовно-правовая охрана государственной и служебной тайны в органах внутренних дел: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Тюмень, 2007. С. 7.

³³ Огородов Д.В. Правовые отношения в информационной сфере: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Москва, 2002. С. 25.

(информацию), отражающие особо важные интересы ограниченного круга субъектов (государство, организации, лица), защищаемые законом под угрозой наказания в целях предотвращения их разглашения»³⁴.

В российском законодательстве насчитывается уже более тридцати разновидностей тайны³⁵. Если проанализировать подзаконные нормативные акты, то данный перечень будет пополнен и составит уже около 40 разновидностей. А по мнению В.А. Коломиеца, в настоящее время в нормативных правовых актах различных уровней упоминается около 50 видов конфиденциальной информации³⁶. В то же время уголовная ответственность за разглашение тайны может наступить только в 12 случаях, а административная ответственность – только в одном. Данный показатель достаточно красноречиво говорит о декларативности существующих законов в области информации с ограниченным доступом³⁷.

В юридической литературе для обозначения сведений, образующих ту или иную тайну, используется различная терминология. Вот некоторые из названий, используемых для обозначения видов тайны: государственная; дипломатическая; военная; депутатская, парламентская; служебная, канцелярская; профессиональная; адвокатская (тайна защитника, тайна судебного представителя); тайна усыновления; врачебная (медицинская), аптекарская, акушерская; редакционная (журналистского расследования); банковская (денежного (банковского) вклада, банковского счета); нотариальных действий (нотариальная), завещания; межличностных коммуникаций, связи, переписки, почтовых, телеграфных отправок, телефонных и иных переговоров; личная, частной жизни, персональная (персональные данные); исповеди (духовная, религиозная, конфессиональная); голосования, страхования, налоговая, лоцманская, следственная (следствия, расследования); свидетельская, совещательной комнаты (судейская, внутреннего убеждения); коммерческая, производственная (секреты производства, «ноу-хау»), предпринимательская, хозяйственная, фирменные секреты, тайна источника доказательств (дача показаний под псевдонимом).

Основу для законодательного закрепления отдельных видов тайн в российском законодательстве составляет Конституция РФ. В ней закреплено право граждан, организаций и государства на тайну. На основе этих положений Конституции РФ отраслевым законодательством выделяются соответствующие виды тайн: тайна частной жизни, профессиональная, коммерческая, служебная, государственная тайна.

Общим для всех разновидностей тайны является то, что защита информации в режиме тайны предусматривает, во-первых, законодательно установленное право субъекта на введение режима ограниченного доступа, а во-вторых,

³⁴ *Паришин С.М.* Тайна в уголовном законодательстве (теоретико-прикладное исследование): автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Нижний Новгород, 2006. С. 8.

³⁵ *Лопатин В.Н.* Правовая защита и охрана права на тайну // Юридический мир. 1999. № 4.

³⁶ Тайна. Коммерческая. Служебная. Государственная: сборник нормативных правовых актов Российской Федерации / сост. В.А. Коломиец. – Москва, 2001. С. 3.

³⁷ *Карчевский С.* Банковская тайна: Проблемы правового регулирования // Хозяйство и право. 2000. № 4. С. 46-47.

установление и ограничение объемов прав обладателя на охраняемую информацию и его обязанностей по ее охране и предоставлению по запросам компетентных государственных органов, а также ответственности за нарушение установленных прав и обязанностей³⁸.

Институт тайны – это система юридических норм, регулирующих правоотношения по поводу защиты информации ограниченного доступа, а также ее получения и использования. В субъективном смысле институт тайны выражается в праве законного обладателя информации с ограниченным доступом определять круг сведений, ее образующих.

А.А. Фатьянов указывает, что «правовой институт любого вида тайны имеет три составляющие:

- относимые к определенному типу тайны сведения, а также научно обоснованные принципы и критерии отнесения сведений к данному типу тайны (исключение составляют личная и семейная тайны, где это происходит произвольно, по внутреннему убеждению индивида);
- механизм ограничения доступа к указанным сведениям (механизм защиты);
- санкции за неправомерное получение и (или) распространение указанных сведений»³⁹.

Все три компонента правового института тайны в той или иной степени должны регулироваться государственными велениями.

Общий институт конфиденциальной информации в нашей стране объединяет достаточно разнородные по содержанию и характеру сведения.

И.В. Смолькова выделяет следующие характерные признаки тайны⁴⁰:

- «тайна – это сведения, информация;
- круг лиц, которым известны или доверены сведения, составляющие тайну, должен быть ограничен;
- сведения (информация) должны обладать ценностью для конкретного социального субъекта (личности, государства, определенной социальной группы);
- сведения могут быть известны или доверены определенным субъектам в силу их профессиональной, служебной деятельности, по работе или для осуществления определенных поручений;
- сведения не подлежат разглашению вообще или в течение определенного срока, установленного законом или внутриведомственным или внутриорганизационным актом;
- разглашение сведений (информации) влечет причинение вреда ее собственнику или иному обладателю;
- на лицах, которым доверена информация, не подлежащая оглашению, лежит правовая обязанность ее хранить;

³⁸ Волчинская Е.К. Коммерческая тайна в системе конфиденциальной информации // Информационное право. 2005. № 3. С. 17-21.

³⁹ Фатьянов А.А. Тайна и право: монография. С. 16.

⁴⁰ Смолькова И.В. Проблемы охраняемой законом тайны в уголовном процессе. С. 14.

– разглашение этих сведений влечет наступление юридической ответственности».

Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» не дает понятие тайны, однако подразделяет в статье 5 всю информацию на общедоступную и информацию ограниченного доступа. Информация ограниченного доступа в ст. 9 этого Закона в некоторой степени условно подразделяется на сведения, составляющие государственную тайну; сведения, составляющие коммерческую, служебную и иную тайну; сведения, составляющие профессиональную тайну; сведения, составляющие личную и семейную тайну, а также персональные данные.

Руководствуясь вышеизложенным, можно сформулировать понятие тайны. ***Тайна** – это охраняемая государством конфиденциальная информация, незаконное получение, разглашение, использование которой создает угрозу нанесения вреда правам и законным интересам граждан, общества, государства и влечет за собой привлечение виновных к ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.*

В юридической науке было предложено несколько видов классификации тайн по разным критериям. Например, С.И. Сулова различает тайны по преемственности и в зависимости от оборотоспособности. По преемственности все правовые тайны могут быть подразделены на первоначальные и производные⁴¹. В первом случае обладатель тайны охраняет собственную информацию (государственная, служебная, личная, семейная, коммерческая тайны). Во втором – информацию, полученную из чужих рук. К последней категории относятся почти все профессиональные тайны. Также она предлагает подразделить тайны на изъятые из оборота (профессиональная, государственная, служебная) и неограниченно оборотоспособные (коммерческая, личная, семейная)⁴². Данный подход представляется небесспорным, поскольку значительная часть сведений, относящихся к служебной тайне, как правило, бывают получены из чужих рук. В результате нельзя отнести служебную тайну к категории первичных тайн, на основе собственной информации.

В. Михайловым предложена классификация тайн на три основные группы: тайна частной жизни, коммерческая тайна, государственная тайна⁴³. В.А. Коломиец проводит классификацию информации ограниченного доступа по четырем информационным направлениям, соответствующим объектам гражданского права, – тайна частной жизни граждан, служебная тайна, коммерческая тайна, государственная тайна⁴⁴. По мнению В.Н. Лопатина, всю конфиденциальную информацию необходимо свести к пяти основным видам тайн: тайна

⁴¹ Сулова С.И. Тайна в праве России: цивилистический аспект: дис. ... канд. юрид. наук. – Иркутск, 2003. С. 61.

⁴² Сулова С.И. Указ. соч. С. 69.

⁴³ Михайлов В. Право на тайну // Закон. 1998. № 2. С. 5.

⁴⁴ Коломиец В.А. Коммерческая тайна в гражданском праве Российской Федерации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Москва, 1999. С. 9.

частной жизни, коммерческая тайна, банковская тайна, профессиональная тайна и служебная тайна⁴⁵.

Помимо общепризнанных подходов существует также несколько оригинальных, но далеко не бесспорных классификаций тайн.

Например, К.О. Папеева подразделяет тайны на тайны с режимом абсолютной охраны и тайны с режимом относительной охраны⁴⁶. Тайны с режимом абсолютной охраны защищаются от посягательств неограниченного круга лиц. К ним она относит государственную тайну, коммерческую тайну и тайну частной жизни. Тайны с режимом относительной охраны отличаются тем, что защищаются от посягательств ограниченного круга лиц; более того, ни одно другое лицо не может быть субъектом такого посягательства. Среди них К.О. Папеева выделяет профессиональную тайну, служебную тайну и прикосновенную тайну (например, потерпевший, свидетель, присяжные обязаны соблюдать тайну следствия и/или судопроизводства). Данный подход представляется странным. Исследователь вводит несуществующие виды тайн, не поясняет, как и чем защищается тайна частной жизни. Кроме того, ее подход прямо противоречит классификации Указа Президента РФ и положениям ФЗ «Об информации...», которые не делают различий между отдельными видами конфиденциальной информации, предполагая, что защита у них будет одинаковой.

Д.В. Огородов выделяет две категории правовых режимов тайн: тайны-объекты и тайны-обязанности. Он считает, что «тайны-объекты опосредуют охраняемую законом принадлежность информации определенному субъекту, его исключительное юридическое господство над информацией в своих собственных интересах (например, государственная тайна, личная тайна, коммерческая тайна). Соответственно, лицо, которому принадлежит эта информация, вправе поддерживать ограничение доступа к ней. Тайны-объекты обуславливают возникновение абсолютных правоотношений в информационной сфере. С другой стороны, тайны-обязанности, напротив, призваны ограничивать социальное движение информации в интересах других лиц по отношению к субъекту, фактически обладающему данной информацией. Поскольку такой субъект обладает информацией, юридически принадлежащей другим лицам, то под страхом юридической ответственности он обязан хранить тайну. Примером здесь служит группа профессиональных тайн (банковская тайна, адвокатская тайна и др.). Тайны-обязанности обуславливают возникновение относительных правоотношений в информационной сфере»⁴⁷.

Е.К. Волчинская подразделяет тайны по способу их образования на первичные (естественные) тайны, которые непосредственно связаны с жизнедеятель-

⁴⁵ Лопатин В.Н. Право на тайну в России // Управление защитой информации. – Минск-Москва, 1998. Т. 2. № 4. С. 342.

⁴⁶ Папеева К.О. Некоторые проблемы классификации тайн в российском уголовном законодательстве // Научный поиск. 2014. № 3.1.

⁴⁷ Огородов Д.В. Правовые отношения в информационной сфере: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Москва, 2002. С. 26.

тельностью субъекта, и производные тайны, которые связаны с защитой информации другого субъекта, получаемой в режиме тайны⁴⁸.

Исследователь включает в состав первичных тайн: личную и семейную тайны – тайну физического лица; коммерческую тайну – тайну юридического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность; государственную и служебную (в части внутрисистемной информации) тайну – тайну государства, в том числе в лице органа государственной власти. К производным тайнам она относит профессиональные тайны, когда информация передается субъекту профессиональной деятельности от физических лиц в режиме личной или семейной тайны (врачебная тайна, тайна исповеди, тайна банковских вкладов, тайна усыновления, налоговая, нотариальная и др.) либо от юридических лиц в режиме коммерческой тайны (налоговая, банковская, нотариальная и др.). Также Е.К. Волчинская относит к производным тайнам служебную тайну в части переданной в органы власти от физических и юридических лиц информации ограниченного доступа.

Единственным недостатком данной классификации можно считать неопределенность с отнесением отдельных видов тайны к профессиональной тайне. Как мы покажем во второй главе, некоторые виды тайны (налоговая, таможенная и т.д.) скорее относятся к служебной тайне, нежели являются профессиональной тайной.

Д.А. Ловцов проводит классификацию тайн на базовые и производные тайны. К базовым тайнам он относит тайны, которые непосредственно связаны с жизнедеятельностью (функционированием) субъектов⁴⁹:

- «личную – физического лица, индивида (гражданина и др.);
- семейную – семьи;
- коммерческую – юридического лица как субъекта предпринимательской деятельности;
- государственную – органов государственной власти».

К производным тайнам Д.А. Ловцов относит «тайны, обеспечивающие реализацию прав на базовые тайны, а именно:

- служебную – охраняемую государственным служащим;
- профессиональную – охраняемую субъектом профессиональной деятельности.

Причем производные тайны имеют следующие разновидности:

- служебная: налоговая, аудиторская, следствия, судопроизводства, совещания судей, военная (устаревшее понятие), переписки (почтовых, телеграфных и иных сообщений, телефонных переговоров и др.), голосования, государственной регистрации, усыновления и др.;
- профессиональная: врачебная, банковская, адвокатская, исповеди, страхования, завещания, нотариальная, кредитной истории и др.».

⁴⁸ Волчинская Е.К. Роль государства в обеспечении информационной безопасности // Информационное право. 2008. № 4.

⁴⁹ Ловцов Д.А. Концептуально-логическое моделирование юридического понятия «тайна» // Информационное право. 2009. № 2.

Представляется не совсем верным отнесение к служебной тайне аудиторской тайны, поскольку аудит является частной предпринимательской деятельностью и должен быть отнесен к профессиональной тайне. Также не очень понятна необходимость разделения личной и семейной тайны.

Ю.С. Пилипенко считает наиболее удачным с точки зрения выявления основополагающих различий между всеми правовыми тайнами критерий преемственности. Это универсальный критерий, охватывающий все без исключения виды тайн, согласно которым они подразделяются на первоначальные и производные, что позволяет учитывать такие важные характеристики, как специфика охраняемого интереса и специфика отношения субъектов к тайне⁵⁰. Он отмечает, что всякая производная тайна имеет в своей основе первоначальную тайну. Поэтому производные тайны, предполагающие наличие как минимум двух субъектов, обуславливают более сложную совокупность охраняемых интересов или благ по сравнению с первоначальными тайнами, имеющими только одного субъекта. Исключением из данного правила является государственная тайна, защищающая не только государственные, но во многих случаях также иные публичные интересы, связанные с благополучием и безопасностью широкого круга лиц.

Первоначальной тайной владеет одна сторона – первоначальный субъект тайны, который хранит и использует конфиденциальную информацию. И только в случае нарушения конфиденциальности информации возникает необходимость правовой защиты тайны. Такой механизм правовой защиты должен быть обеспечен нормами действующего законодательства, а по инициативе субъекта тайны, иных лиц или государства должны применяться меры государственного воздействия для пресечения правонарушения и наказания правонарушителя.

Производная тайна предполагает специфические отношения между первоначальным субъектом тайны и производным, регламентируемые договором или законом. Производная тайна всегда обусловлена определенной целью. Зачастую производный субъект обязан уничтожить информацию, являющуюся тайной, после выполнения цели, для которой данная информация собиралась. Многие из производных тайн основаны на доверии. Это либо доверие к определенному социальному институту (например, адвокату, нотариату, социальным или медицинским учреждениям), либо доверие к конкретной организации (например, банку), либо доверие к конкретному профессионалу (например, аудитору, журналисту). Соответственно, производные тайны подразделяются на две категории: профессиональные тайны и иные производные тайны.

Необходимо отметить, что правовой институт профессиональной тайны чаще всего связан с информацией, защита от несанкционированного распространения которой является обязанностью субъекта в силу выполняемых им профессиональных функций. Речь здесь идет не о занимаемом им положении, а именно о профессии как о роде деятельности. Обязанность по соблюдению

⁵⁰ Пилипенко Ю.С. К вопросу о классификации правовых тайн // Журнал российского права. 2009. № 9.

конфиденциальности (обязательного для выполнения требования не передавать такую информацию третьим лицам без согласия ее обладателя) такой информации возложена на субъекта профессиональной деятельности федеральными законами. Срок исполнения такой обязанности может быть ограничен только с согласия гражданина, предоставившего такую информацию.

Причем разглашение профессиональной тайны может произойти не только путем обычной огласки, но и в результате совершения субъектом тайны действий, которые создадут почву для догадок о наличии и содержании конфиденциальной информации, фигурирующей в процессе принятия соответствующих решений. Соответственно, профессиональная тайна требует специальных мер по ее соблюдению и защите. Такие меры обязательно должны предусматривать защиту конфиденциальной информации, составляющей предмет тайны, не только от вмешательства посторонних лиц, но и от ее неправомерного, в том числе по неосторожности, использования самим специалистом-профессионалом. Но действующее законодательство не предусматривает обязательную защиту всех видов профессиональной тайны. В соответствии с п. 5 ст. 9 ФЗ «Об информации...» информация, полученная гражданами (физическими лицами) при исполнении ими профессиональных обязанностей или организациями при осуществлении ими определенных видов деятельности (профессиональная тайна), подлежит защите в случаях, если на эти лица федеральными законами возложены обязанности по соблюдению конфиденциальности такой информации. В других случаях информация, относящаяся к профессиональной тайне, защите не подлежит.

Подводя итог рассмотрению классификаций видов информации ограниченного доступа, можно отметить следующее.

Во-первых, классификация проводится по критерию преювенности – на первичные и производные тайны. При этом к первичным тайнам необходимо отнести государственную тайну, личную и семейную тайны (персональные данные), а также коммерческую тайну. К производным тайнам относятся почти все виды профессиональной тайны, тайна следствия и судопроизводства. Особое положение занимает служебная тайна. В том случае, если служебная информация создана организацией самостоятельно или в другой организации данного ведомства, то служебная тайна относится к первичным тайнам. Однако значительная часть информации, относящейся к служебной тайне, – это сведения, относящиеся к профессиональной тайне, или персональные данные, которые стали известны сотрудникам государственных органов в связи с выполнением ими служебных обязанностей. В таком случае служебная тайна является производной тайной.

Во-вторых, классификация проводится по сфере действия – на государственную, коммерческую, профессиональную, служебную, персональные данные и иные виды тайн. В данном случае необходимо обратить внимание на то, что при смене лица, отвечающего за конфиденциальность информации, происходит смена вида тайны. Например, персональные данные лица при соответствующей обработке превращаются в профессиональную тайну (врачебную, адвокатскую и т.д.) или служебную тайну (налоговую, таможенную и т.д.). В случае, если

государственная организация затребует сведения, составляющие коммерческую или профессиональную тайну, то для этой организации данные сведения становятся служебной тайной.

Причем, как верно было отмечено О.С. Соколовой, «при передаче в органы власти охраноспособной информации происходит не трансформация режима тайны, а возникновение множественности отношений по поводу одного и того же вида информации, ведь в органы исполнительной власти предоставляется не режим, а сама информация»⁵¹. В результате различные субъекты обладают одной и той же информацией, она является конфиденциальной, но режим ограничения доступа к ней отличается в зависимости от организационно-правовой формы субъекта держателя.

Единственный вид тайны, который обладает приоритетом и не меняет вид при смене держателя, – это государственная тайна. Недаром Федеральный закон от 20.02.1995 № 24-ФЗ «Об информации, информатизации и о защите информации»⁵² в статье 10 подразделял информацию ограниченного доступа на государственную тайну и иную конфиденциальную информацию. Несмотря на изменения законодательства, подобный подход к подразделению тайн сохранился. А государственная тайна по-прежнему занимает привилегированное отношение в системе тайн.

Рассмотрев понятие и классификацию тайн, мы можем перейти к анализу понятия и видов профессиональной и служебной тайны.

1.2. Профессиональная тайна как класс информации ограниченного доступа и классификация ее видов

Особенность и отличие профессиональной тайны от остальных видов тайн состоит в том, что она имеет отношение прежде всего к профессии. Профессиональная тайна потому и называется профессиональной, что она доступна субъекту тайны не в связи с тем, что он хороший человек или умеет хранить конфиденциальную информацию. Данный вид тайны доверяют именно профессионалам – адвокатам, врачам, нотариусам, журналистам, аудиторам и т.д. Личность конкретного лица, естественно, имеет значение в данном случае, однако гораздо более существенное значение имеет профессия. Конечно, существуют виды профессиональной тайны, которая становится таковой без всякого доверия, например, тайна связи. Однако и в этом случае основанием для допуска к тайне конкретного лица является то, что он работает в соответствующей организации связи.

⁵¹ Соколова О.С. Административно-правовые режимы конфиденциальной информации в системе специальных административно-правовых режимов // Современное право. 2005. № 8. С. 40.

⁵² Об информации, информатизации и защите информации: Федеральный закон от 20.02.1995 № 24-ФЗ (утратил силу) // Российская газета. 1995. № 39.

Таким образом, соблюдение тайны представителями определенных профессий является их обязанностью, поскольку обязательства по нераспространению сведений являются неотъемлемой частью самой профессии. Необходимо отметить, что обязанность охранять информацию, относящуюся к профессиональной тайне, возложена не только на физические лица, но и организации.

А.А. Фатьянов отмечает, что «вряд ли кто-либо обратился бы к адвокату, нотариусу или частнопрактикующему врачу, если бы не был уверен, что доверенные этому лицу сведения не будут сохранены в тайне от посторонних, которыми в данном случае являются любые третьи лица. И ни одна успешная карьера в таких видах профессиональной деятельности не может быть построена без соблюдения этого правила»⁵³.

Как мы рассмотрели в предыдущем параграфе, существующие тайны можно разделить по критерию преемственности на первичные и производные тайны. В случае с первичной тайной обладатель тайны охраняет собственную информацию, в случае с производной – информацию, полученную из чужих рук. Профессиональные тайны относятся к классу производных тайн.

От других тайн этого класса профессиональные отличаются прежде всего тем что, во-первых, в качестве субъекта здесь выступает профессионал и именно по этой причине ему доверяется информация. Во-вторых, поскольку деятельность профессионала, которому обычно доверяются частные тайны, характеризуется публичностью, отношения по поводу профессиональной тайны, как правило, носят частно-публичный характер. Уже в силу этого обстоятельства они предполагают наличие особого правового регулирования, объектом которого служат не только частные интересы (приоритетные в таком правоотношении), но и интересы публичные, которые также должны быть защищены⁵⁴.

Д.В. Огородов совершенно четко разграничивает служебную и профессиональную тайну как два разных вида конфиденциальной информации. Он отмечает, что «правовой режим профессиональной тайны характеризуется частноправовой природой и составляет обязанность не разглашать сведения, ставшие известными адвокатам, нотариусам, врачам, представителям иных профессий в процессе их деятельности. Основное отличие данной группы сведений конфиденциального характера от сведений, функционирующих в административно-правовых режимах служебной тайны и персональных данных, в том, что представители этих профессий *не являются государственными или муниципальными служащими*»⁵⁵.

Понятие «профессиональная тайна» достаточно редко использовалось в юридической науке или нормативных правовых актах. Чаще всего исследователи ограничивались самыми общими замечаниями о том, что «данная разновид-

⁵³ Фатьянов А.А. Тайна и право: монография. С. 248.

⁵⁴ Пилипенко Ю.С. Особенности профессиональных тайн // Законодательство и экономика. 2008. № 3.

⁵⁵ Огородов Д.В. Соотношение служебной и профессиональной тайн // Проблемы информатизации. 2001. № 2.

ность тайн основана на специфике деятельности представителей многих профессий»⁵⁶.

Юридический словарь определяет профессиональную тайну как «общее название группы охраняемых законом тайн, необходимость соблюдения которых вытекает из доверительного характера отдельных профессий. К профессиональной тайне относится адвокатская тайна, врачебная тайна, нотариальная тайна. При этом профессиональную тайну следует отличать от служебной тайны, обязанность соблюдения которой вытекает из интересов службы»⁵⁷.

Словарь иностранных слов дает несколько более расплывчатое определение профессиональной тайны как «нравственной обязанности людей сохранять в тайне все, известное им в силу их профессии. Профессиональную тайну обязаны соблюдать врачи, адвокаты, священники и др.»⁵⁸.

В последнее время термин «профессиональная тайна» употребляется значительно чаще. В частности, подробно аргументированное определение профессиональной тайны было предложено А.А. Рожновым, который считает, что «профессиональная тайна представляет собой подлежащую сохранению в тайне в соответствии с требованиями законодательства информацию (не являющуюся государственной тайной), доверенную или ставшую известной лицу в силу исполнения им своих профессиональных обязанностей, не связанных с государственной или муниципальной службой, неправомерное распространение которой может причинить вред правам и интересам собственника информации или его правопреемников»⁵⁹.

И.В. Смолькова указывает, что «если подходить к институту профессиональной тайны с самых общих позиций, то определяющим в нем является принадлежность к той или иной профессии, осуществление тех или иных профессиональных функций»⁶⁰.

И.И. Анищенко считает, что профессиональная тайна - это «сведения, полученные представителями некоторых профессий в силу исполнения ими своих профессиональных обязанностей и защищенные от разглашения законом»⁶¹. В данном случае логично, что принадлежность тайны к числу профессиональных определяется принадлежностью субъекта к некой совокупности профессий и наличием норм, специально защищающих конкретный вид тайны.

⁵⁶ Сулова С.И. Тайна в праве России: цивилистический аспект: дис. ... канд. юрид. наук. – Иркутск, 2003. С. 75.

⁵⁷ Юридический словарь / сост., предисл., прилож. А.Ф. Никитина. – Москва: ОЛМА-ПРЕСС Образование, 2005. – 640 с.

⁵⁸ Васюкова И.А. Словарь иностранных слов / под ред. И.К. Сазоновой. – Москва: АСТ-ПРЕСС, 1998. – 640 с.

⁵⁹ Рожнов А.А. Уголовно-правовая охрана профессиональной тайны: дис. ... канд. юрид. наук. – Ульяновск, 2002. С. 31.

⁶⁰ Смолькова И.В. Тайна: понятие, виды, правовая защита: юридический терминологический словарь-комментарий. – Москва: Луч, 1998. С. 45-46.

⁶¹ Анищенко И.И. Правовой режим профессиональной тайны / Труды юридического факультета Северо-Кавказского государственного технического университета. Вып. 3. – Ставрополь: СевКавГТУ, 2004. С. 50.

Н.Н. Ковалева определяет профессиональную тайну, как «защищаемую законом информацию, доверенную или ставшую известной лицу (держателю информации) исключительно в силу исполнения им профессиональных обязанностей, не связанных с государственной или муниципальной службой. Распространение этой информации может нанести ущерб доверителю, но при этом информация не является государственной коммерческой тайной»⁶². Она относится к критериям охраноспособности профессиональной тайны следующие:

1. Информация стала известной в силу профессиональных обязанностей.
2. Держатель не состоит на государственной, муниципальной службе.
3. Запрет на распространение установлен законом.
4. Не относится к государственной, коммерческой тайне.

На наш взгляд, информация может считаться профессиональной тайной, если она отвечает следующим требованиям⁶³:

- доверена или стала известна лицу лишь в силу исполнения им своих профессиональных обязанностей;
- запрет на распространение доверенной или ставшей известной информации, которое может нанести ущерб правам и законным интересам доверителя, установлен федеральным законом;
- информация не относится к сведениям, составляющим государственную и коммерческую тайну.

Объектом профессиональной тайны является в большей степени информация, принадлежащая гражданам. Но это утверждение обоснованно, если только принять в качестве критерия общий объем этих сведений. Сейчас с появлением большого числа субъектов предпринимательской деятельности они стали полноправными участниками этих отношений. Банковская, нотариальная тайны, тайна связи, адвокатская тайна – действие этих правовых институтов в равной степени распространяется и на сведения, обладателями которых являются юридические лица⁶⁴.

Профессиональная тайна, если представить ее как обобщенный правовой институт, чаще всего имеет дело с информационными блоками, защита от несанкционированного распространения которых является обязанностью субъекта в силу выполняемых им профессиональных функций. Речь здесь идет не о занимаемом им положении, а именно о профессии как роде деятельности. При этом в качестве обязанного субъекта может выступать как физическое, так и юридическое лицо. Соблюдение как служебной, так и профессиональной тайны сотрудниками полиции является их обязанностью, возникающей вне зависимости от того, урегулировано это какими-либо юридическими нормами либо нет,

⁶² Ковалева Н.Н. Информационное право России: учебное пособие. – Москва: Дашков и К, 2007. С. 90.

⁶³ Прокопенко А.Н., Дрога А.А. Использование профессиональных тайн в служебной деятельности сотрудников полиции // Математические методы и информационно-технические средства: труды VIII Всероссийской научно-практической конференции (г. Краснодар, 22-23 июня 2012 г.). – Краснодар: Краснодарский университет МВД России, 2012. С. 172-174.

⁶⁴ Фатьянов А.А. Тайна и право: монография. С. 250.

то есть обязательства по нераспространению сведений являются неотъемлемой частью самой профессии.

Анализируя нормативно-правовое закрепление термина «профессиональная тайна», необходимо обратить внимание, что впервые оно было сформулировано в Указе Президента РФ от 06.03.1997 № 188 «Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера». Пункт 4 Указа определяет, что «профессиональной тайной являются сведения, связанные с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Конституцией РФ и федеральными законами (врачебная, нотариальная, адвокатская тайна, тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных или иных сообщений и т.д.)».

В 2006 г. сформулированное в Указе определение нашло свое развитие в Федеральном законе «Об информации, информационных технологиях и о защите информации». В пункте 5 ст. 9 Закона профессиональной тайной признается информация, полученная гражданами (физическими лицами) при исполнении ими профессиональных обязанностей или организациями при осуществлении ими определенных видов деятельности. Также в Законе установлено, что профессиональная тайна подлежит защите в случаях, если на эти лица федеральными законами возложены обязанности по соблюдению конфиденциальности такой информации.

Подобная формулировка определяет, что Закон признает профессиональной тайной любую информацию, полученную в связи с исполнением служебных обязанностей. С точки зрения общего законодательного регулирования это представляется более правильным, нежели указание конкретных видов тайн, количество которых постоянно увеличивается. При этом законодатель исходил из того, что информацию, составляющую профессиональную тайну, невозможно получить и использовать иным образом, кроме как в связи с профессиональной деятельностью и с согласия первоначального субъекта тайны.

Профессиональная тайна характеризуется конкретными признаками. Так, В.Н. Лопатиным выделяются три признака. «Первым признаком отнесения информации к данному виду тайны выступает профессия, в силу которой лицу доверяется или становится известной конфиденциальная информация. Вторым признаком является то, что конфиденциальная информация доверяется лицу, исполняющему профессиональные обязанности, добровольно по выбору владельца этой информации и, как правило, затрагивает частную жизнь последнего. Третий признак – лицо, которому в силу его профессии была доверена информация, обязано по закону обеспечить ее сохранность как профессиональную тайну под страхом наступления ответственности в соответствии с действующим законодательством»⁶⁵.

И.В. Смолькова считает, что особенности профессиональной тайны «позволяют разделить ее на два вида - профессиональная тайна в чистом виде, обусловленная характером деятельности, и профессиональная тайна, составную

⁶⁵ Лопатин В.Н. Правовая охрана и защита права на тайну // Юридический мир. 1999. № 7. С. 36-37.

часть которой образуют доверенные личные тайны граждан (адвокатская, врачебная, банковская, нотариальная, усыновления, журналистского расследования, представительства)»⁶⁶.

Важной чертой профессиональных тайн является сложный характер их правовой защиты. Информация должна быть защищена не только от посторонних лиц, но и от неправомерного использования доверенным лицом. В этой связи положение Закона, что профессиональная тайна подлежит защите только после законодательного регулирования конкретного вида тайны, представляется не совсем верным. Видимо, законодатель предполагал, что для особых социально значимых видов профессиональной тайны понятие «защита» будет сформулировано законодательно. А во всех остальных случаях правовой защите может подлежать только первоначальная тайна доверителя, нарушенная в связи с несоблюдением профессиональной тайны. В результате большая часть профессиональной информации оказывается незащищенной.

На наш взгляд, необходимо сформулировать данный пункт более четко, указав, что информация, относящаяся к профессиональной тайне, не подлежит разглашению. В этом случае законодательными актами будет установлена не правовая защита конкретной тайны, а порядок оборота такой информации и ответственность за ее разглашение.

Зачастую предмет и содержание профессиональных тайн представляет интерес с точки зрения науки, имеет потенциальную коммерческую ценность, является объектом, интересным для общества, и, соответственно, для средств массовой информации. Наиболее активно за сведениями, относящимися к профессиональной тайне, охотятся представители «желтой» прессы. В этой связи лица, которым доверяется профессиональная тайна, должны не только внимательно относиться к вопросам правовой охраны таких сведений, но и аккуратно использовать подобные сведения в своей деятельности.

Как справедливо отмечает Ю.С. Пилипенко, «производный субъект, особенно если он использует (или случайно может использовать) конфиденциальную информацию в публичном общении, вынужден тщательно выверять свое поведение, поскольку даже ничтожный намек при определенном стечении обстоятельств может повлечь за собой полное разглашение вверенной ему тайны. Например, описывая в научной статье какой-либо особый случай из своей практики, пластический хирург может разгласить врачебную тайну, поскольку некоторые признаки в силу неизвестных автору статьи обстоятельств позволят легко идентифицировать пациента»⁶⁷. А у Г. Шнейкerta приводится такой пример случайного разглашения профессиональной тайны. «Один молодой и очень любимый аббат был окружен в салоне дамами, которые мучили его вопросом о том, каково было содержание первой принесенной ему исповеди. После долгого сопротивления аббат решил, что религия не запрещает говорить о грехах, в

⁶⁶ Смолькова И.В. Тайна: понятие, виды, правовая защита: юридический терминологический словарь-комментарий. С. 46.

⁶⁷ Пилипенко Ю.С. Особенности профессиональных тайн // Законодательство и экономика. 2008. № 3.

которых принесено покаяние, но лишь не следует при этом называть имени исповедовавшегося, поэтому он рассказал, что первым сообщением ему на исповеди грехов была супружеская измена. Несколько минут спустя в залу входят запоздалые гости: маркиз Х. и его молодая жена. Оба они обратились к аббату с упреком по поводу того, что он редко навещает их, причем маркиза громко воскликнула: "Это некрасиво, что вы так невнимательно относитесь ко мне, вашей первой духовной дочери!"»⁶⁸.

Особенностью профессиональных тайн является то, что они являются или необоротоспособными, или ограниченно оборотоспособными. Это обусловлено тем, что большую часть профессиональных тайн можно охарактеризовать с точки зрения специалиста фразой «это не моя тайна». Поскольку профессиональная тайна принадлежит в первую очередь доверителю, то и ее разглашение возможно только с его согласия. Как правило, доверитель разрешает раскрытие такой информации, когда возникает необходимость в интересах дела сообщить тайну другому специалисту, также связанному требованием конфиденциальности. А.А. Фатьянов констатирует, что «сохранение в тайне доверенной информации является неотъемлемой частью определенных видов профессиональной деятельности вне зависимости от того, как она ведется – от имени государства или на свой риск. И даже если она ведется от имени государства, то не факт, что это самое государство в лице других своих органов может без ограничений получать доступ к таким сведениям»⁶⁹.

Однако законодательство предполагает возможность разглашения, передачи другим лицам или изъятие информации, составляющей профессиональную тайну, в определенных случаях. Пункт 6 статьи 9 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» предусматривает, что информация, составляющая профессиональную тайну, может быть предоставлена третьим лицам в соответствии с федеральными законами и (или) по решению суда. Например, подобное характерно для врачебной тайны в отдельных случаях. Многие виды информации, относящейся к профессиональной тайне, подлежат передаче правоохранительным или государственным органам по мотивированному требованию.

В этой связи возникла одна из классификаций видов профессиональной тайны. И.И. Анищенко подразделяет профессиональные тайны по критерию доступа на следующие группы – абсолютные, относительные и смешанные виды таких тайн. При этом абсолютные тайны предполагают полное отсутствие доступа к ним без разрешения «лица-первоисточника»; относительные тайны могут быть оглашены по решению суда, а смешанные виды тайн предполагают доступ к ним органов и лиц, специально указанных в законе. К числу абсолютных тайн она относит «адвокатскую тайну и тайну представительства», а также тайны исповеди, вероисповедания и усыновления⁷⁰. Совместное упоминание

⁶⁸ Шнейкерт Г. Тайна преступника и пути к ее раскрытию (к учению о судебных доказательствах). Тайна преступника. – Москва, 2002. С. 46.

⁶⁹ Фатьянов А.А. Тайна и право: монография. С. 250.

⁷⁰ Анищенко И.И. Правовой режим профессиональной тайны. С. 48.

адвокатской тайны и тайны представительства может свидетельствовать о том, что данные виды тайн оцениваются исследователем как сходные по своему характеру. Это не только соответствует действительности, но и может быть отправной точкой для более глубокого анализа профессиональных тайн, в том числе для их разграничения по критериям, связанным со спецификой профессиональной деятельности.

Еще одним видом классификации, предлагаемым исследователями, является разделение профессиональных тайн по способу формирования предмета такой тайны. В зависимости от того, была ли соответствующая конфиденциальная информация доверена специалисту или стала известна последнему в силу исполнения им своих профессиональных обязанностей, все профессиональные тайны могут быть подразделены на профессионально-доверенные тайны и иные профессиональные тайны. Последнюю группу образуют тайны, не имеющие своим источником отношения с доверителем. К таковым прежде всего относятся технологические и другие профессиональные секреты. Кроме того, некоторые виды профессиональной деятельности, в частности охранно-детективная, предполагают наличие профессиональной тайны, предмет которой преимущественно формируется в процессе получения и использования информации о тех или иных лицах, что вовсе не обусловлено их доверием.

Сущность тайн, относимых к группе профессионально-доверенных, отражена в самом термине, удачно предложенном А.П. Кузнецовым и К.О. Папеевой, и заключается в том, что «получение сведений лицом обусловлено доверием, вызванным его профессиональной деятельностью»⁷¹.

Правам доверителя на распоряжение предметом тайны соответствуют полномочия поверенного, определяемые необходимостью профессионально-целесообразного использования информации и ограничиваемые совокупностью требований, определяемых правовым режимом данного вида тайны. Этот тип правоотношений по поводу тайны, по всей видимости, вполне корректно было бы называть поверенными правоотношениями⁷².

Ю.С. Пилипенко отмечает, что «все профессионально-доверенные тайны характеризуются: установлением доверительных отношений между первоначальным и производным субъектами тайны; системой этических норм, содержание которых обусловлено спецификой той или иной профессиональной деятельности; наличием сложного объекта, представляющего собой совокупность частных и публичных интересов или благ, которым, в случае нарушения тайны, может быть нанесен ущерб»⁷³.

Особое внимание необходимо обратить на поверенные тайны, которые составляют отдельную подгруппу профессионально-доверенных тайн. В случае с поверенными тайнами конфиденциальная информация не только хранится в

⁷¹ Кузнецов А.П., Папеева К.О. Проблемы уголовно-правовой охраны института тайны // «Черные дыры» в российском законодательстве. 2004. № 3. С. 71.

⁷² Мельниченко Р.Г. Нетрадиционные источники поверенного права // Юрист-Правовед. 2005. № 2. С. 16-18.

⁷³ Пилипенко Ю.С. К вопросу о классификации правовых тайн // Журнал российского права. 2009. № 9.

тайне, но и используется скрытым образом в процессе профессионального общения поверенного с третьими лицами, не имеющими доступа к предмету тайны. Эта особенность поверенных тайн оказывает значительное влияние на специфику правового регулирования, что требует ее отражения в содержании норм, закрепляющих правовой режим конкретной поверенной тайны.

Подводя итог рассмотрению понятия «профессиональная тайна», можно сформулировать определение данного вида конфиденциальной информации⁷⁴.

***Профессиональная тайна** – это конфиденциальная информация, ставшая известной лицу или организации исключительно в силу исполнения ими своих профессиональных обязанностей или определенных видов деятельности, не связанных с государственной или муниципальной службой, незаконное получение или распространение которых может повлечь за собой вред правам и законным интересам другого лица.*

Классификацию видов профессиональных тайн предпочтительнее всего проводить по способу формирования предмета тайны, подразделяя их на профессионально-доверенные и иные профессиональные тайны.

Рассмотрев общее понятие профессиональной тайны, необходимо перейти к рассмотрению общего понятия служебной тайны.

1.3. Служебная тайна как особый класс информации ограниченного доступа и особенности ее правового регулирования

Рассматривая понятие «служебной тайны» и института служебной тайны, необходимо отметить, что на настоящий момент он является наименее разработанным в информационном праве. Правовое регулирование режимов государственной тайны, коммерческой тайны и персональных данных осуществляется профильными законами. Правовая охрана различных видов профессиональной тайны определяется отраслевыми законодательными актами. В то же время правовая охрана служебной тайны не обеспечена ни одним законодательным актом. Таким образом, на настоящий момент единственным видом конфиденциальной информации, который не урегулирован законодательно, является служебная тайна.

В отечественном законодательстве институт служебной тайны постепенно формировался на основе института государственной тайны. Впервые нормативное разделение служебной и государственной тайны произошло в 70-е годы XX века. А в 1987 году была принята Инструкция по обеспечению режима секретности в министерствах и ведомствах СССР, утвержденная постановлением СМ СССР от 12.05.1987 № 556-126, которая ввела интегрированное понятие «государственные секреты», разделив их по степени важности на государст-

⁷⁴ Прокопенко А.Н. Профессиональная тайна в российской правовой науке // Проблемы правоохранительной деятельности. № 1. 2015. С. 23-27.

венную и служебную тайны. Таким образом, система защиты информации, которая существовала в СССР, подразделяла всю защищаемую информацию на три вида: государственная тайна (информация с грифами «особой важности», «совершенно секретно»), служебная тайна (информация с грифом «секретно») и информация «для служебного пользования». У служебной тайны в данной конструкции было свое, четко определенное место. Если за разглашение «информации для служебного пользования» предусматривалась дисциплинарная ответственность, то за передачу иностранным организациям сведений, составлявших служебную тайну, согласно положениям ст. 76.1 УК РСФСР (она появилась в Уголовном кодексе 30 января 1984 г.) предусматривалась уголовная ответственность. Из содержания диспозиции указанной правовой нормы усматривалось, что служебная тайна – это экономические, научно-технические или иные сведения, представлявшие повышенный интерес для их держателей, но не подпадавшие под категорию государственной тайны⁷⁵.

Е.Н. Яковец отмечает, что «механизм защиты этих сведений основывался на разрешительном принципе права, поскольку большая их часть подпадала под определенные ограничительные режимы, а решение о допуске (или запрете допуска) к соответствующей информации в каждом конкретном случае принимало то или иное должностное лицо»⁷⁶.

Основной составляющей института служебной тайны в советское время являлся институт военной тайны. Пункт «г» статьи 259 УК РСФСР 1960 г. определял военную тайну как военные сведения, не подлежащие оглашению, но не являющиеся государственной тайной. Необходимо отметить, что упоминание о военной тайне встречается в законодательстве и сейчас. Так, в статье 26 Федерального закона «О статусе военнослужащих»⁷⁷ одна из обязанностей военнослужащих определена как «быть дисциплинированными, бдительными, хранить государственную и военную тайну». В статье 7 того же Федерального закона содержится запрет на разглашение государственной и военной тайны при реализации военнослужащим права на свободу слова, выражения своих мнений и убеждений, а также права на доступ к получению и распространению информации. А.А. Фатьянов считает, что «военная тайна в настоящий момент является служебной тайной вооруженных сил»⁷⁸.

Произошедшие в начале 1990-х годов изменения серьезно повлияли на систему конфиденциальной информации страны. Закон РФ «О государственной тайне»⁷⁹ отнес информацию под грифом «секретно» к сведениям, составляющим государственную тайну. Перечни информации, которая попадала под гриф «секретно» были значительно сокращены. А.А. Фатьянов по этому поводу констатировал,

⁷⁵ Уголовный кодекс РСФСР: утв. ВС РСФСР 27.10.1960 // Свод законов РСФСР. Т. 8. С. 497.

⁷⁶ Яковец Е.Н., Смирнова И.Н. Нормативное регулирование оборота сведений, составляющих служебную тайну // Информационное право. 2009. № 4. С. 16-20.

⁷⁷ О статусе военнослужащих: Федеральный закон РФ от 27.05.1998 № 76-ФЗ // Российская газета. 1998. № 104.

⁷⁸ Фатьянов А.А. Тайна и право: монография. С. 141.

⁷⁹ О государственной тайне: Закон Российской Федерации от 21.07.1993 № 5485-1 // Российская газета. 1993. № 182.

что «в результате вся система служебной тайны де-факто рухнула, оставив за собой шлейф нерешенных проблем, в частности, проблему рассекречивания огромного количества архивных документов, обозначенных указанным грифом»⁸⁰.

Кроме того, значительная часть информации, которая требует защиты, выпала из системы информации ограниченного доступа. А.В. Швецов правильно отмечает недостаток сформировавшейся в начале 1990-х годов системы, указывая, что «в сфере государственного управления присутствует значительное число самых различных категорий информации, которые не подпадают под системные признаки государственной тайны, но и не могут быть общедоступными по причине того, что их распространение может причинить ущерб законной деятельности органов государственной власти»⁸¹.

Для устранения возникшей ситуации было принято решение присвоить информации служебного характера, которая требует защиты, категорию служебная тайна. Однако полноценного законодательного регулирования данного вида информации проведено не было. Все шаги, которые предпринимались в данной области, можно признать в лучшем случае фрагментарными и однозначно бессистемными.

Провести четкую границу между служебной тайной и отдельными видами других тайн достаточно сложно. Это связано с тем, что в ряде случаев служебная тайна включает в себя другие тайны, например, банковскую, коммерческую, аудиторскую и др. Однако такое разделение необходимо, чтобы окончательно юридически определиться с институтом служебной тайны и исключить путаницу в толковании норм правовых актов⁸².

Первоначально понятие служебной тайны было дано в статье 139 Гражданского кодекса Российской Федерации⁸³. Кодекс закрепил, что «информация составляет служебную или коммерческую тайну в случае, когда имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании, и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности. Сведения, которые не могут составлять служебную или коммерческую тайну, определяются законом и иными правовыми актами».

Следующее упоминание конфиденциальной информации служебного характера мы встречаем в Постановлении Правительства Российской Федерации от 3 ноября 1994 г. № 1233⁸⁴, которым утверждено Положение о порядке обра-

⁸⁰ *Фатьянов А.А.* Тайна и право: монография. С. 138.

⁸¹ *Швецов А.В.* Защита информации в сфере служебной тайны в деятельности ОВД: дис. ... канд. юрид. наук. – Воронеж, 2005. С. 17.

⁸² *Прокопенко А.Н., Дрога А.А.* К вопросу о правовом регулировании информации, составляющей служебную тайну // Вестник Белгородского юридического института МВД России. 2009. № 2. С. 75.

⁸³ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая). 30.11.1994. № 51-ФЗ // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

⁸⁴ Об утверждении Положения о порядке обращения со служебной информацией ограниченного распространения в федеральных органах исполнительной власти: Постановление Правительства Российской Федерации от 03.11.1994 № 1233 // СЗ РФ. 2005. № 30 (ч. II). Ст. 3165.

щения со служебной информацией ограниченного распространения в федеральных органах исполнительной власти. Положение в пункте 1.2 определяет, что «к служебной информации ограниченного распространения относится не-секретная информация, касающаяся деятельности организаций, ограничения на распространение которой диктуются служебной необходимостью, а также поступившая в организации несекретная информация, доступ к которой ограничен в соответствии с федеральными законами».

При этом в тексте ни разу не упоминается термин «служебная тайна». Однако косвенно можно определить, что гриф для информации, составляющей служебную тайну, определяется как «для служебного пользования» или сокращенно ДСП. Об этом свидетельствует пункт 1.4, который определил, что на документах (в необходимых случаях и на их проектах), содержащих служебную информацию ограниченного распространения, проставляется пометка «Для служебного пользования».

А.А. Антопольский справедливо отмечает, что «основным недостатком Постановления № 1233 является крайне нечеткое определение служебной информации ограниченного распространения в п. 1.2, поскольку категория «служебная необходимость» не определена ни в законодательстве, ни в юридической доктрине и может быть истолкована сколь угодно широко»⁸⁵.

Подтверждением такого мнения является «судьба» самого Постановления Правительства от 03.11.1994 № 1233. Изначально Постановлению был присвоен гриф «для служебного пользования», однако спустя десять лет он был снят, а Постановление официально опубликовано без изменений. Непонятно ни по какой причине был присвоен гриф, ни почему он был снят. И.Ю. Павлов отмечает, что «отнесение Постановления № 1233 к категории информации с ограниченным доступом является примером произвольного правоприменительного решения, возникшего из-за неопределенности оспариваемой правовой нормы»⁸⁶.

В дальнейшем служебная тайна была внесена в перечень конфиденциальной информации. В Указе Президента Российской Федерации от 6 марта 1997 года № 188, которым утвержден перечень сведений «конфиденциального характера», служебная тайна определяется как «служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и федеральными законами».

Кроме вышеуказанных правовых актов в каждом министерстве или ведомстве принимались нормативные правовые акты, определявшие порядок обращения со служебной информацией ограниченного распространения и перечень такой информации. Например, приказ МВД России от 05.10.1992 № 352 «О мерах по обеспечению режима секретности в работе с документами»⁸⁷, ут-

⁸⁵ Антопольский А.А. Правовое регулирование информации ограниченного доступа в сфере государственного управления: дис. ... канд. юрид. наук. – Москва, 2005. С. 217.

⁸⁶ Павлов И.Ю. Проблемные вопросы понимания служебной тайны // Информационное право. 2010. № 3. С. 6-9.

⁸⁷ О мерах по обеспечению режима секретности в работе с документами: приказ МВД России от 05.10.1992 № 352 (утратил силу) // Доступ из Базы данных «Нормативно-правовые акты МВД России».

ративший силу в настоящий момент, кратко определял некоторые особенности обращения служебной тайны в центральном аппарате МВД России.

В большей части министерств и ведомств даже не существует специального определения процедуры обращения информации, относящейся к служебной тайне. По аналогии с советскими временами порядок обращения информации «для служебного пользования» определяется теми же нормативными правовыми актами, которые определяют порядок обращения информации, относящейся к государственной тайне. Так, в МВД России на настоящий момент список сведений, которые являются сведениями «для служебного пользования», определен приказом МВД России от 15.12.1997 № 825дсп «Об утверждении документов, регламентирующих порядок обращения со служебными сведениями ограниченного распространения». Однако порядок обращения данной информации регламентируется приказами, которые регламентируют порядок обращения информации, относящейся к государственной тайне.

Таким образом, институт служебной тайны включал в себя в основном подзаконные акты, однако формально соответствовал требованиям пункта 2 статьи 5 Федерального закона «Об информации...», определяющим необходимость законодательного ограничения доступа к информации федеральными законами. Пока понятие служебной тайны законодательно закрепляла статья 139 ГК РФ – данное требование выполнялось. Но с 1 января 2008 года указанная статья утратила силу⁸⁸. В результате, правовое регулирование информации, относящейся к служебной тайне, было выведено из сферы гражданско-правового регулирования, к чему длительное время призывали специалисты в области информационного права.

Так, В.Н. Лопатин отмечал, что «в ст. 139 ГК РФ служебная тайна обозначена в одном ряду с коммерческой тайной, что значительно затрудняет определение объекта правового регулирования и практику правоприменения в рассматриваемой области»⁸⁹. По мнению А.А. Фатьянова, служебная тайна как категория должна была быть исключена из сферы гражданско-правового регулирования и полностью сконцентрирована в системе административно-правовых отношений⁹⁰.

Специалисты в области гражданского права также отмечали, что правовое регулирование коммерческой и служебной тайны должно быть разграничено. Так, Л.А. Трахтенгерц указал, что «вызывает сомнение правомерность распространения условий охраны коммерческой тайны на служебную информацию. Это разноплановые понятия. Различны и основания, по которым сведения, относящиеся к служебной тайне, и сведения, составляющие коммерческую тайну, признаются конфиденциальными. Сохранение в тайне служебной информации не обусловлено ее коммерческой ценностью (хотя такая информация и мо-

⁸⁸ О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации: Федеральный закон от 18.12.2006 № 231-ФЗ // Российская газета. 2006. № 289.

⁸⁹ Бачило И.Л., Лопатин В.Н., Федотов М.А. Информационное право: учебник / под ред. Б.Н. Топорнина. – Санкт-Петербург: Юридический центр Пресс, 2001. С. 551.

⁹⁰ Фатьянов А.А. Правовое обеспечение безопасности информации в Российской Федерации: учебное пособие. – Москва: Юрист, 2001. С. 169-170.

жет содержать сведения коммерческого характера). Служебная тайна не может быть объектом гражданского оборота»⁹¹. Аналогичную точку зрения высказал В.А. Дозорцев: «Критерием служебной информации служит основание необщедоступности – трудовое законодательство и заключенный на его основе трудовой договор, служебные отношения, когда работодатель устанавливает обязанность работника соблюдать конфиденциальность. А основанием для конфиденциальности коммерческой информации является ее содержание – действительная или потенциальная коммерческая ценность в силу ее неизвестности третьим лицам»⁹².

Однако исключение определения служебной тайны из гражданского законодательства привело к образованию уникальной ситуации. Поскольку на настоящий момент не существует законодательно закрепленного определения служебной тайны, то и ее правовая защита является незаконной! При этом служебная тайна упоминается в пункте 4 статьи 9 ФЗ «Об информации...» как информация, доступ к которой ограничивается в соответствии с федеральными законами. Видимо, законодатель и представить не мог, что даже определение служебной тайны перестанет существовать. В результате в сфере охраны служебной информации сложился правовой вакуум, заполняемый подзаконными актами. Только отдельные виды служебной тайны – налоговая и таможенная тайны – отрегулированы законодательно.

Необходимо напомнить, что в соответствии со статьей 3 Федерального закона «Об информации...» «правовое регулирование отношений, возникающих в сфере информации, информационных технологий и защите информации, основывается на принципах установления ограничений доступа к информации только федеральными законами, а также открытости информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления и свободного доступа к такой информации, кроме случаев, установленных федеральными законами».

Аналогичное требование о введении ограничений исключительно федеральными законами содержится также в ч. 1 и 2 ст. 5, а также ч. 1 ст. 8 Федерального закона «Об информации...». При этом законодателем введено ограничение и по разновидностям тайн: информация о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления может подпадать только под категорию государственной или служебной тайны.

В результате можно констатировать, критерии отнесения конкретной информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления к категории ограниченного доступа должны быть определены исключительно специальным федеральным законом и только в отношении государственной или служебной тайны⁹³.

⁹¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой (постатейный) / под ред. О.Н. Садикова. – Москва: КОНТРАКТ, ИНФРА-М, 2005. С. 180.

⁹² Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации: сборник статей. – Москва, 2005. С. 132.

⁹³ Павлов И.Ю. Проблемные вопросы понимания служебной тайны // Информационное право. 2010. № 3. С. 6-9.

Таким образом, положения ФЗ «Об информации...» однозначно признают не легитимность отнесения информации к служебной тайне государственными органами и позволяют обеспечить доступ граждан и организаций к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления. Причем в случае отказа государственных органов в предоставлении информации граждане и организации могут затребовать ее через суд. Складывается угрожающая для государственных и муниципальных органов ситуация, в которой они не могут полноценно с правовой точки зрения противостоять лицам, желающим получить информацию. С одной стороны, Верховный суд Российской Федерации признал законность Постановления Правительства Российской Федерации № 1233 и в целом права Правительства Российской Федерации принимать подобные нормативные акты⁹⁴. Однако, с другой стороны, полное отсутствие законодательного урегулирования дефиниции «служебной тайны» создает существенный правовой вакуум.

Ситуацию могло бы разрешить принятие федерального закона «О служебной тайне». В настоящее время имеется два наиболее известных законопроекта. Первый из них был разработан Минэкономразвития России и обсуждался в октябре 2003 г.⁹⁵

Второй проект был представлен от имени группы депутатов Государственной Думы Российской Федерации и был внесен сначала в декабре 2004 г., а затем вторично – в Думу в апреле 2006 г.⁹⁶

Этот же проект после доработки вносился той же группой депутатов в 2011 году⁹⁷. Однако ни один из проектов так и не был принят.

В связи с отсутствием в действующем законодательстве дефиниции для определения сущности служебной тайны, будем руководствоваться различными научными подходами. Проанализируем определения понятия «служебная тайна».

Определение, которое было дано в статье 139 ГК РФ, больше соответствовало понятию «коммерческая тайна», чем понятию «служебная тайна». Поэтому рассматривать его как базовое для служебной тайны не представляется целесообразным.

⁹⁴ Решение Верховного Суда Российской Федерации от 12.02.2007 № ГКПИ06-1417 «Об оставлении без удовлетворения заявления о признании недействующими пунктов 1.2 и 1.7 Положения о порядке обращения со служебной информацией ограниченного распространения в федеральных органах исполнительной власти, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.11.1994 № 1233» // СПС «КонсультантПлюс».

⁹⁵ Минэкономразвития определило понятие служебной тайны // РИА Новости. 2003. 20 окт.

⁹⁶ Внесен депутатами Государственной Думы ФС РФ В.В. Бобыревым, А.Н. Волковым, М.И. Гришанковым, В.В. Дятленко, В.И. Илюхиным, Н.С. Леоновым, В.В. Маргеловым, А.М. Розуваном. Текст проекта Федерального закона «О служебной тайне» доступен в Справочной правовой системе «КонсультантПлюс» (проект № 124871-4).

⁹⁷ Паспорт проекта Федерального закона № 124871-4 «О служебной тайне» (внесен депутатами Государственной Думы ФС РФ В.В. Бобыревым, А.Н. Волковым, М.И. Гришанковым, В.В. Дятленко, В.И. Илюхиным, Н.С. Леоновым, В.В. Маргеловым, А.М. Розуваном в 2011 г.) // Опубликован не был - доступ из СПС «Консультант Плюс».

Другое определение понятия «служебная тайна» сформулировано в проекте Федерального закона «О служебной тайне», предложенном депутатами:

«Сведения, составляющие служебную тайну (служебная тайна), – конфиденциальные сведения, образующиеся в процессе управленческой деятельности органа или организации, распространение которых препятствует реализации органом или организацией предоставленных ему полномочий либо иным образом отрицательно сказывается на их реализации, а также конфиденциальные сведения, полученные органом или организацией в соответствии с их компетенцией в установленном законодательством порядке».

Данное определение охватывает все аспекты служебной тайны, правильно выделяя ее два вида – собственную информацию и полученную в процессе служебной деятельности. Однако оно представляется достаточно громоздким. Кроме того, формулировка «распространение которых препятствует реализации органом или организацией предоставленных ему полномочий либо иным образом отрицательно сказывается на их реализации» представляется неверной. Информация, относящаяся к служебной тайне, может никак не влиять на полномочия организации, но все равно являться конфиденциальной и попадать в итоге под режим служебной тайны.

С.Н. Шевердяев также подразделяет сведения, которые относятся к служебной тайне органов власти, на два вида. «Во-первых, это собственная тайна органа власти, представляющая собой оригинальную охраноспособную информацию, выработанную самим органом власти, во-вторых, это тайна других лиц, т.е. конфиденциальные сведения о гражданах и организациях, собранные органом власти в процессе реализации установленных для него полномочий»⁹⁸.

А.А. Фатьянов не дает определения служебной тайны, однако отмечает, что в современных условиях у института служебной тайны могут быть следующие области применения⁹⁹:

1. Защита сведений, которые при соответствующей интеграции становятся государственной тайной, либо производных сведений.
2. Защита сведений, доступ к которым ограничивается в соответствии с законодательством, при обращении и хранении такой информации в органах государственной власти и органах местного самоуправления.
3. Защита определенных категорий значимых сведений субъектов гражданско-правовых отношений.

Предложенный подход представляется слишком общим и требует конкретизации. Кроме того, пункт 3 все-таки больше соответствует коммерческой тайне или отдельным видам профессиональных тайн.

Также А.А. Фатьянов называет служебную тайну гражданско-правовым институтом и полагает, что «нет оснований лишать коммерческие организации возможности иметь служебную тайну», а также считает нецелесообразным относить служебную тайну «на усмотрение органов государственной власти в си-

⁹⁸ Шевердяев С.Н. Конституционно-правовой режим информации ограниченного доступа // Конституционное и муниципальное право. 2007. № 1.

⁹⁹ Фатьянов А.А. Тайна и право: монография. С. 138-145.

лу непосредственного контакта последнего с институтом государственной тайны и, следовательно, наличием сильного влияния института государственной тайны на систему образования и защиты сведений, составляющих служебную тайну органов государственной власти»¹⁰⁰.

И.Л. Бачило под служебной тайной понимает «защищаемые по закону сведения, ставшие известными госорганам и органам местного самоуправления в силу исполнения их представителями служебных обязанностей и защищаемые в связи со служебной необходимостью, а также служебную информацию, ограничение доступа к которой установлено федеральным законом»¹⁰¹.

Е.Н. Яковец дает следующее понятие служебной тайны: «не относящиеся к государственной тайне сведения, связанные с деятельностью государственных и муниципальных органов, доступ к которым ограничен законодательством, а также сведения ограниченного доступа, ставшие известными органам государственной власти и местного самоуправления на законных основаниях в силу исполнения их представителями своих служебных полномочий»¹⁰².

А.А. Дворников определяет служебную тайну как «установленную федеральными законами и иными нормативными правовыми актами конфиденциальность информации, обусловленную служебной необходимостью, нарушение которой создает возможность причинения ущерба охраняемым законом интересам как отдельных государственных органов, так и отдельных лиц, при этом не связанную с угрозой причинения ущерба интересам государства, и влечет юридическую ответственность»¹⁰³.

И.Ю. Павлов считает, что «служебная тайна - это не относящаяся к государственной тайне, созданная или полученная государственным органом или органом местного самоуправления информация, доступ к которой ограничен в соответствии с федеральным законом в интересах иных лиц»¹⁰⁴.

Рассматривая понятие служебной тайны необходимо обратить внимание на признаки, в соответствии с которыми осуществляется отнесение информации к сведениям, составляющим служебную тайну.

Например, В.Н. Лопатин считает, что сведения могут быть отнесены к служебной тайне, если они соответствуют следующим признакам:

- «отнесены федеральным законом к служебной информации о деятельности госорганов, доступ к которой ограничен по закону или в силу служебной необходимости;
- являются охраноспособной информацией ограниченного доступа другого лица;

¹⁰⁰ *Фатьянов А.А.* Тайна как социальное и правовое явление. Ее виды // Государство и право. 1998. № 6. С. 10.

¹⁰¹ *Бачило И.Л., Лопатин В.Н., Федотов М.А.* Информационное право: учебник. С. 555.

¹⁰² *Яковец Е.Н., Смирнова И.Н.* Нормативное регулирование оборота сведений, составляющих служебную тайну // Информационное право. 2009. № 4.

¹⁰³ *Дворников А.А.* Уголовно-правовая охрана государственной и служебной тайны в органах внутренних дел: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Тюмень, 2007. С. 8.

¹⁰⁴ *Павлов И.Ю.* Современные проблемы правового регулирования государственной и служебной тайны в России // Ленинградский юридический журнал. 2013. № 1. С. 36.

- не являются государственной тайной и не подпадают под перечень сведений, доступ к которым не может быть ограничен;
- получены представителями госоргана и органа местного самоуправления в силу исполнения обязанностей по службе в случаях и порядке, установленных законом»¹⁰⁵.

Однако, несмотря на правильность предложенных выше определений, необходимо отметить нежизнеспособность упоминания в определении законодательного ограничения доступа к информации. Ни формулировка «доступ к которой ограничен по закону», ни формулировка «доступ к которой ограничен в соответствии с федеральным законом в интересах иных лиц», ни формулировка «установленную федеральными законами и иными нормативными правовыми актами конфиденциальность информации» не позволяют определить служебную тайну. Это обусловлено тем, что, как мы уже неоднократно отмечали, нет ни одного законодательного закрепления дефиниции «служебная тайна».

Ряд авторов придерживается подхода, предполагающего, что служебная тайна – это сведения органа государственной власти, которые становятся конфиденциальными в результате деятельности или специфики этого органа власти.

Так, А.В. Швецов определяет служебную тайну как «конфиденциальные сведения, образующиеся в процессе управленческой деятельности органа государственной власти, распространение которых препятствует либо иным образом отрицательно сказывается на реализации органом государственной власти предоставленных ему полномочий»¹⁰⁶.

Л.А. Окуньков считает, что «служебную тайну составляет несекретная информация, касающаяся деятельности государственных органов, ограничение на распространение которой диктуется служебной необходимостью. Состав информации, доступ к которой ограничивается в интересах обеспечения функций государственного органа, и которая относится к служебной тайне, определяет руководитель государственного органа»¹⁰⁷.

С.Н. Загородников и Д.А. Максимов определяют служебную тайну как «некоммерческую тайну ведомства, учреждения, аппарата управления предприятий и организаций, которая должна быть известна строго определенному кругу должностных лиц»¹⁰⁸.

Объединением предложенных подходов является мнение Н.Н. Ковалевой, которая определяет служебную тайну как «защищаемую законом конфиденциальную информацию, ставшую известной в государственных органах или органах местного самоуправления на законных основаниях, в силу исполнения ими служебных обязанностей, а также служебную информацию о деятельности са-

¹⁰⁵ Лопатин В.Н. Концепция развития законодательства в сфере обеспечения информационной безопасности Российской Федерации. – Москва, 1998. С. 113-121.

¹⁰⁶ Швецов А.В. Защита информации в сфере служебной тайны в деятельности ОВД. С. 27.

¹⁰⁷ Комментарий к Федеральному закону «Об основах государственной службы Российской Федерации» / под ред. Л.А. Окунькова. – Москва, 1998. С. 22.

¹⁰⁸ Загородников С.Н., Максимов Д.А. Чужие тайны и их защита: нормативно-правовые аспекты // Российский следователь. 2014. № 3.

мого органа»¹⁰⁹. Она относит к критериям охраноспособности информации, составляющей служебную тайну, следующие:

1. Информацию, составляющую собственную служебную информацию о деятельности самого органа власти.

2. Охраноспособную конфиденциальную информацию, составляющую коммерческую, банковскую, профессиональную тайну, тайну частной жизни - «чужая тайна».

3. Сведения, не являющиеся государственной тайной и не подпадающие под перечень сведений, доступ к которым не может быть ограничен.

4. Информацию, полученную в силу исполнения служебных обязанностей.

Похожего мнения придерживается Г.Г. Камалова, которая считает, что «в зависимости от задач, решаемых при ограничении доступа к служебным сведениям, можно выделить следующие категории сведений, составляющих служебную тайну:

– доступ к которым ограничивается для реализации основных функций органов государственного управления, если открытое использование сведений исключает обеспечение эффективности деятельности государственных и муниципальных органов;

– полученные от различных лиц (за исключением составляющих государственную тайну) и защищаемые в целях охраны их интересов;

– доступ к которым ограничивается для обеспечения собственной безопасности государственных органов и органов местного самоуправления»¹¹⁰.

Нам представляется, что в отсутствие законодательного закрепления дефиниции «служебной тайны» ее необходимо определять просто через конфиденциальные сведения органа государственной власти.

Служебная тайна – это конфиденциальные сведения, образующиеся в процессе деятельности государственного или муниципального органа, или организации, а также конфиденциальные сведения, полученные органом или организацией в соответствии с их компетенцией в установленном законодательством порядке.

Для дальнейшего анализа понятия «служебная тайна» необходимо определить область применения правового института служебной тайны.

В условиях отсутствия законодательного ограничения на преобразование информации в служебную тайну государственные органы фактически считают, что все, что не должно быть обнародовано в соответствии с законодательством, является конфиденциальной информацией. Например, Г.Г. Камалова отмечает, что нормы, направленные на сохранение конфиденциальности служебной информации, содержатся в сотнях нормативных ведомственных документов государственных органов, направленных на:

– «обеспечение доступа к служебной информации;

¹⁰⁹ Ковалева Н.Н. Информационное право России: учебное пособие. – Москва: Дашков и К, 2007. С. 88.

¹¹⁰ Камалова Г.Г. О нормативном правовом регулировании служебной тайны // Информационное право. 2014. № 5. С. 10-15.

- предоставление государственных и муниципальных услуг, в том числе в электронной форме;
- межведомственный информационный обмен в традиционной и электронной форме;
- документооборот, документоучет и специфику делопроизводства;
- кадровое обеспечение государственных органов;
- предотвращение конфликта интересов и борьбу с коррупцией;
- разработку и использование информационных систем и технологий, официальных сайтов государственных органов;
- взаимодействие с представителями средств массовой информации;
- проведение контрольно-проверочных мероприятий в отношении подведомственных структур и контроль иных субъектов, согласно компетенции органа;
- обеспечение информационной безопасности и защиту информации»¹¹¹.

Таким образом, основным нормативным правовым актом, который устанавливает некоторые ограничения в процессе закрытия информации, является Постановление Правительства Российской Федерации от 3 ноября 1994 г. № 1233.

В пункте 1.3 Постановления определено, что «не могут быть отнесены к служебной информации ограниченного распространения:

- акты законодательства, устанавливающие правовой статус государственных органов, организаций, общественных объединений, а также права, свободы и обязанности граждан, порядок их реализации;
- сведения о чрезвычайных ситуациях, опасных природных явлениях и процессах, экологическая, гидрометеорологическая, гидрогеологическая, демографическая, санитарно-эпидемиологическая и другая информация, необходимая для обеспечения безопасного существования населенных пунктов, граждан и населения в целом, а также производственных объектов;
- описание структуры органа исполнительной власти, его функций, направлений и форм деятельности, а также его адрес;
- порядок рассмотрения и разрешения заявлений, а также обращений граждан и юридических лиц;
- решения по заявлениям и обращениям граждан и юридических лиц, рассмотренным в установленном порядке;
- сведения об исполнении бюджета и использовании других государственных ресурсов, о состоянии экономики и потребностей населения;
- документы, накапливаемые в открытых фондах библиотек и архивов, информационных системах организаций, необходимые для реализации прав, свобод и обязанностей граждан».

Указанный перечень представляется сформулированным слишком в общем виде. Он фактически повторяет аналогичные перечни, определенные в Федеральном законе «Об информации...», Федеральном законе «О коммерческой

¹¹¹ Камалова Г.Г. О современном состоянии законодательства о служебной тайне // Актуальные проблемы российского права. 2014. № 9.

тайне» и Законе РФ «О государственной тайне». Анализируя указанный перечень, А.А. Фатьянов выражает озабоченность по поводу того, что «среди категорий сведений, на которые не могут распространяться ограничения по доступу, не указаны сведения о фактах нарушения законности органами государственной власти и их должностными лицами. Подобное «упущение» позволяет должностным лицам существенно ограничивать доступ к материалам служебных расследований негативной деятельности государственного аппарата и прочим недоработкам. Между тем максимально возможная открытость в данном вопросе является одним из основополагающих моментов оздоровления деятельности органов государственной власти»¹¹².

В законопроекте Федерального закона «О служебной тайне», предложенном Минэкономразвития России, в статье 6 установлены два типа перечня. «В обязательном порядке отнесению к служебной тайне подлежат:

- сведения, добровольно передаваемые в установленном порядке в государственные органы и органы местного самоуправления физическими лицами или организациями на условии сохранения их конфиденциальности, если требование сохранения их конфиденциальности является законным и обоснованным;
- сведения, связанные с условиями для поставки товаров для государственных (муниципальных) нужд предложенными организациями, допущенными в установленном порядке к участию в конкурсах (тендерах) на поставку товаров для государственных (муниципальных) нужд;
- персональные данные физических лиц, находящиеся в распоряжении государственного органа или органов местного самоуправления в связи с выполнением ими своих полномочий;
- сведения о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления, отнесенные к конфиденциальной информации в соответствии с федеральными законами.

К служебной тайне могут быть отнесены:

- сведения, связанные с подготовкой проектов индивидуальных правовых и нормативных правовых актов, включая тексты проектов таких актов, если их преждевременное распространение и (или) разглашение нанесет ущерб балансу жизненно важных интересов личности, общества и государства либо приведет к созданию односторонних преимуществ для субъектов, получивших доступ к указанным сведениям;
- сведения о запланированных, готовящихся и проводимых проверках за соблюдением законодательства Российской Федерации;
- сведения о кандидатах на замещение должностей государственной службы, должностей муниципальной службы, если иное не предусмотрено федеральным законом;
- сведения об авторстве предложений и личных позициях, изложенных в ходе обсуждений, консультаций в процессе работы государственного органа, органа местного самоуправления, за исключением случаев, когда автор пуб-

¹¹² Фатьянов А.А. Тайна и право: монография. С. 149.

лично оглашает данные сведения либо не возражает против раскрытия сведений о своем авторстве;

– сведения о внутриведомственных и межведомственных обсуждениях, консультациях рабочего и подготовительного характера, включая протоколы совещаний, служебные записки, справочные и иные материалы, имеющие подготовительный характер¹¹³, если иное не предусмотрено федеральными законами».

В законопроекте Федерального закона «О служебной тайне», предложенном депутатами, в статье 7 предусматривается формирование перечней, отнесенных к служебной тайне сведений, подлежащих официальному опубликованию и составляемых комиссиями, образуемыми в органах государственной власти, с привлечением представителей научных организаций, отдельных специалистов. Перечни подлежат обязательному пересмотру не реже одного раза в течение пяти лет. Примерные перечни в законопроекте не приводятся.

Указанные перечни нашли свое продолжение в системе нормативных правовых актов, направленных на обеспечение открытости информации государственных органов. К основным из них можно отнести:

– Федеральный закон от 09.02.2009 № 8-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления»¹¹⁴;

– Федеральный закон от 22.12.2008 № 262-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации»¹¹⁵;

– Федеральный закон от 27.07.2010 № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг»¹¹⁶;

– Постановление Правительства РФ от 24.11.2009 № 953 «Об обеспечении доступа к информации о деятельности Правительства Российской Федерации и федеральных органов исполнительной власти» (вместе с «Требованиями к технологическим, программным и лингвистическим средствам обеспечения пользования официальным сайтом Правительства Российской Федерации в сети Интернет»)¹¹⁷;

– Постановление Правительства РФ от 10.07.2013 № 583 «Об обеспечении доступа к общедоступной информации о деятельности государственных

¹¹³ Проект федерального закона «О служебной тайне и порядке обращения с конфиденциальной информацией в государственных органах и органах местного самоуправления»: методические материалы к семинару «Поиск информации журналистом». Новосибирск. 2004. Институт развития прессы-Сибирь. URL: <http://e-school.sibirp.ru/education/materials/seminar1/>

¹¹⁴ Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления: Федеральный закон от 09.02.2009 № 8-ФЗ // Российская газета. 2009. № 25.

¹¹⁵ Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации: Федеральный закон от 22.12.2008 № 262-ФЗ // Российская газета. 2008. № 265.

¹¹⁶ Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг: Федеральный закон от 27.07.2010 № 210-ФЗ // Российская газета. 2010. № 168.

¹¹⁷ Об обеспечении доступа к информации о деятельности Правительства Российской Федерации и федеральных органов исполнительной власти: Постановление Правительства Российской Федерации от 24.11.2009 № 953 // СЗ РФ. 2009. № 48. Ст. 5832.

органов и органов местного самоуправления в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в форме открытых данных» (вместе с «Правилами отнесения информации к общедоступной информации, размещаемой государственными органами и органами местного самоуправления в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в форме открытых данных», «Правилами определения периодичности размещения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в форме открытых данных общедоступной информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления, сроков ее обновления, обеспечивающих своевременность реализации и защиты пользователями своих прав и законных интересов, а также иных требований к размещению указанной информации в форме открытых данных», «Правилами обязательного размещения органами государственной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления общедоступной информации о деятельности органов государственной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, созданной указанными органами или поступившей к ним при осуществлении полномочий по предметам ведения Российской Федерации и полномочий Российской Федерации по предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, переданных для осуществления органам государственной власти субъектов Российской Федерации или органам местного самоуправления, в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в форме открытых данных»)¹¹⁸.

Рассмотрение содержания указанных нормативных актов позволяет сделать вывод, что Правительство Российской Федерации, в условиях отсутствия законодательства о служебной тайне, пошло не по пути ограничения возможности закрытия информации государственными органами. Был принят путь обязательного опубликования определенных сведений государственными и муниципальными организациями. Он начался с законодательства об обеспечении доступа к информации и продолжился созданием электронного правительства России.

Перечни сведений, подлежащих обнародованию на официальных сайтах государственных органов, стали существенно больше, чем это было предусмотрено в пункте 1.3 Постановления Правительства Российской Федерации от 3 ноября 1994 г. № 1233. Однако наличие таких перечней, создание официальных сайтов, обнародование существенного количества информации и даже создание электронного правительства не решило вопроса о правовом регулировании информации служебного характера.

Проводя анализ служебной тайны, необходимо также определить, существует ли в современной российской юридической науке правовой институт служебной тайны. Это представляется особенно актуальным в связи с отсут-

¹¹⁸ Об обеспечении доступа к общедоступной информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в форме открытых данных: Постановление Правительства Российской Федерации от 10.07.2013 № 583 // СЗ РФ. 2013. № 30 (часть II). Ст. 4107.

вием в настоящий момент утвержденной законодательно дефиниции «служебная тайна». С принятием Закона РФ «О государственной тайне» произошло отнесение грифа «секретно» к государственной тайне, что фактически ликвидировало институт служебной тайны. Поскольку в последующие годы не произошло формирование новых перечней сведений, отнесенных к служебной тайне, а также не было дано законодательное определение служебной тайне, то можно признать институт служебной тайны несформированным.

А.В. Швецов считает, что невозможно и нецелесообразно четкое определение перечня сведений, которые должны быть отнесены к служебной тайне. Он считает, что не следует слишком связывать субъекта (а тем более когда их множество) законодательными рамками в виде четкого перечня. Лучше законодательно закрепить критерии, принципы отнесения сведений к разряду конфиденциальных и, если удастся, минимальные пороговые значения ущерба, признаваемые основанием для ограничения в доступе к определенной информации¹¹⁹. Указанный исследователь предлагает закреплять перечни информации, которая относится к служебной тайне, на ведомственном уровне.

С подобным подходом можно согласиться только частично. Законодательное закрепление критериев и принципов, конечно, необходимо, однако утверждение перечней информации, которая может быть отнесена к служебной тайне, является абсолютно необходимым при установлении института служебной тайны. Это необходимо, в том числе, и для того, чтобы государственные органы не относили к служебной тайне «лишние» сведения. Отсутствие подобного рода перечней приводит к тому, что федеральные органы исполнительной власти относят к служебной тайне все сведения, которые не попадают под перечень, утвержденный Постановлением Правительства РФ от 3 ноября 1994 г. № 1233. В свою очередь, органы исполнительной власти субъектов РФ, другие органы власти и управления, муниципальные органы власти используют для этой цели еще более расширенный перечень, утвержденный в статье 8 Федерального закона «Об информации».

Можно согласиться с А.А. Фатьяновым, что наиболее упрощенным вариантом создания правового института служебной тайны является «создание слепок с системы нормативного регулирования защиты государственной тайны»¹²⁰. Он придерживается мнения о необходимости установления перечня сведений, которые в обязательном порядке должны быть отнесены к служебной тайне органов государственной власти и местного самоуправления. Кроме того, он считает, что необходимо формирование исчерпывающего и корреспондирующегося с иными законодательными актами перечня сведений, доступ к которым не может быть ограничен.

Подводя итог рассмотрению понятия «служебная тайна», необходимо отметить, что формирование института служебной тайны является необходимым условием укрепления правопорядка, упорядочения общественных отношений и

¹¹⁹ Швецов А.В. Защита информации в сфере служебной тайны в деятельности ОВД. С. 62.

¹²⁰ Фатьянов А.А. Тайна и право: монография. С. 150.

обеспечения реализации гражданами своего конституционного права на доступ к информации.

Первым шагом в создании института служебной тайны является принятие Федерального закона «О служебной тайне». Указанный закон должен закрепить понятие служебной тайны, определить перечень сведений, которые могут быть отнесены к служебной тайне, ответственность обладателя информации, относящейся к служебной тайне, за обеспечение ее конфиденциальности.

В качестве альтернативы может быть предложено создание отдельной главы в Федеральном законе от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации». Кроме того, предлагается закрепить определение служебной тайны, дополнив статью 2 указанного закона пунктом следующего содержания.

«Служебная тайна – это конфиденциальные сведения, образующиеся в процессе деятельности государственного или муниципального органа или организации, а также конфиденциальные сведения, полученные органом или организацией в соответствии с их компетенцией в установленном законодательством порядке».

В отсутствие законодательного закрепления дефиниции «служебная тайна» государственные органы пошли по пути установления перечней информации, обязательной для размещения на сайтах органов государственной власти. Подобный подход представляется половинчатым и неправильным. При этом подходе граждане получают право на доступ к информации государственных органов. Однако государственные органы и организации так и не получают возможности должным образом осуществлять правовую защиту конфиденциальных сведений служебного характера от доступа посторонних лиц.

ГЛАВА 2. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОБОРОТА КОНФИДЕНЦИАЛЬНОЙ ИНФОРМАЦИИ В ОРГАНАХ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

2.1. Общие вопросы правового регулирования оборота конфиденциальной информации в органах внутренних дел Российской Федерации

Деятельность сотрудников полиции в значительной мере связана с получением и использованием сведений ограниченного доступа, разглашение которых может повлечь нарушение конституционных прав граждан, а также снижение эффективности работы правоохранительных органов по предупреждению, раскрытию и расследованию преступлений.

Всю конфиденциальную информацию, циркулирующую в органах внутренних дел, можно подразделить на две категории:

- образующуюся в оперативно-служебной деятельности (внутрисистемная информация);
- поступающую из внешней среды.

Если говорить о первой категории, то практически любые сведения оперативно-служебного характера, которые разрабатываются в органах внутренних дел, должны восприниматься как конфиденциальная информация, не подлежащая распространению.

Исключение составляют лишь те сведения, которые органы внутренних дел обязаны распространять в силу нормативных установлений либо о распространении которых приняло решение уполномоченное должностное лицо органа внутренних дел.

Важное место в деятельности сотрудника полиции занимает накопление различного рода справочной информации, объединяемой затем в различные информационные ресурсы. К числу наиболее объемных информационных ресурсов относятся информационные ресурсы ГИБДД МВД России, информационные ресурсы миграционного характера, оперативные, справочные, криминалистические и другие информационные ресурсы. Все они представляют существенный интерес для преступных посягательств и по совокупности содержащихся сведений должны составлять служебную тайну. Кроме того, органы внутренних дел в процессе повседневной оперативно-служебной деятельности получают огромное количество сведений о частной жизни граждан (персональных данных).

Таким образом, опираясь на сформулированное выше определение служебной тайны, можно определить, что *служебная тайна органов внутренних дел – это конфиденциальные сведения, образующиеся в процессе деятельности органов внутренних дел, а также конфиденциальные сведения, полученные ор-*

ганами внутренних дел в соответствии с их компетенцией в установленном законодательством порядке.

Оценивая субъектный состав носителей служебной тайны, можно отметить, что потенциальными носителями служебной тайны являются как минимум все служащие, которые работают в государственных органах, органах законодательной, исполнительной и судебной власти, а также в подведомственных им предприятиях, учреждениях и организациях¹²¹. В этой связи любые сведения о внутрисистемной деятельности органов внутренних дел могут быть ограничены в распространении, если это вызвано служебной необходимостью.

Практически любые сведения оперативно-служебного характера, которые разрабатываются в органах внутренних дел, должны восприниматься как конфиденциальная информация, не подлежащая распространению. Исключение составляют сведения, которые органы внутренних дел обязаны распространять в силу нормативных правовых актов либо о распространении которых приняло решение уполномоченное должностное лицо органа внутренних дел.

Однако статья 8 Федерального закона от 07.02.2011 № 3-ФЗ «О полиции»¹²² фактически предусматривает приоритетность принципа открытости и публичности над безопасностью и конфиденциальностью информации.

Поскольку информация, относящаяся к служебной тайне, не защищена законодательно, то положения статьи 8 Федерального закона «О полиции» пункта 1:

«1. Деятельность полиции является открытой для общества в той мере, в какой это не противоречит требованиям законодательства Российской Федерации об уголовном судопроизводстве, о производстве по делам об административных правонарушениях, об оперативно-разыскной деятельности, о защите государственной *и иной охраняемой законом тайны*, а также не нарушает прав граждан, общественных объединений и организаций.»

и пункта 2:

«2. Граждане, общественные объединения и организации имеют право в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, получать достоверную информацию о деятельности полиции, а также получать от полиции информацию, непосредственно затрагивающую их права, за исключением информации, *доступ к которой ограничен федеральным законом.*»

на служебную тайну не распространяются.

Это означает, что любой гражданин имеет право затребовать любую интересующую его информацию, несмотря на то, что она является конфиденциальной и относится к служебной тайне. А суд обязан принять сторону гражданина.

Для адекватной правовой защиты указанной информации необходимо законодательно закрепить право полиции не раскрывать сведения, относящиеся к служебной тайне.

¹²¹ Говорухин О.П. Служебная тайна // Служба кадров и персонал. 2006. № 4.

¹²² О полиции: Федеральный закон от 07.02.2011 № 3-ФЗ // Российская газета. 2011. № 25.

Как мы рассмотрели, в первой главе отсутствует любое законодательное упоминание служебной тайны, при том что существует законодательное закрепление более чем 50 видов тайны, включая налоговую, таможенную, аудиторскую, страхования, связи. Существует даже тайна бюджетных платежей, тайна судебных приставов, конфиденциальность сведений о расходах и доходах. При этом нет даже упоминания о том, что информация, образующаяся в процессе деятельности полиции, также является конфиденциальной.

Для устранения указанного законодательного пробела необходимо изложить пункт 1 статьи 17 Федерального закона «О полиции» в следующей редакции:

«1. Конфиденциальные сведения, образующиеся в процессе деятельности полиции, а также конфиденциальные сведения, полученные сотрудниками полиции в соответствии с их компетенцией, являются служебной тайной полиции и охраняются в установленном законодательством порядке.

Полиция имеет право обрабатывать данные о гражданах, необходимые для выполнения возложенных на нее обязанностей, с последующим внесением полученной информации в банки данных о гражданах (далее - банки данных).»

Таким образом, конфиденциальная информация служебного характера, образующаяся в процессе деятельности органов внутренних дел, получит должное законодательное закрепление, что обеспечит ее правовую защиту.

Отдельно необходимо рассмотреть особенности получения сотрудниками органов внутренних дел доступа к конфиденциальной информации, принадлежащей другим лицам.

Сотрудники органов внутренних дел запрашивают достаточно большое количество конфиденциальной информации. Например, только за 2011 год общее количество запросов, направленных территориальными органами МВД России в кредитные, коммерческие и иные организации о предоставлении информации, содержащей банковскую, коммерческую и иную охраняемую законом тайну, составило почти 190000¹²³.

Конфиденциальная информация, вне зависимости от ее вида, после перехода в пользование сотрудников органов внутренних дел становится служебной тайной. После принятия Федерального закона «О полиции» доступ сотрудников органов внутренних дел к разным видам конфиденциальной информации обеспечивается в связи с расследуемыми уголовными делами и находящимися в производстве делами об административных правонарушениях, а также в связи с проверкой зарегистрированных в установленном порядке заявлений и сообщений о преступлениях, об административных правонарушениях, о происшествиях, разрешение которых отнесено к компетенции полиции. Кроме того, возможен доступ сотрудников полиции к указанной конфиденциальной информации

¹²³ Поручение статс-секретаря - заместителя Министра внутренних дел Российской Федерации генерал-лейтенанта полиции С.П. Булавина от 19.01.2012 № 1/387 «О практике применения законодательства в сфере охраняемой законом тайны». Приложение 1 «Сведения территориальных органов МВД России о деятельности по истребованию сведений, составляющих охраняемую законом тайну».

в соответствии с Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности»¹²⁴. Ответственность за обеспечение конфиденциальности такой информации несут лица, которым был предоставлен доступ к ней.

Проанализируем порядок доступа сотрудников органов внутренних дел к информации, относящейся к конфиденциальной информации третьих лиц.

Первым способом получения информации сотрудниками органов внутренних дел является получение объяснений, справок, сведений и т.д. Пунктом 4 статьи 11 ранее действовавшего Закона РФ «О милиции»¹²⁵ было предусмотрено право сотрудников органов внутренних дел получать от граждан и должностных лиц необходимые объяснения, сведения, справки, документы и копии с них. Однако не все субъекты, от которых сотрудники органов внутренних дел получают информацию, относились к двум вышеперечисленным категориям. В частности, не относятся ни к гражданам, ни к должностным лицам коммерческие организации, некоммерческие неправительственные организации, иностранные организации, международные организации. Соответственно, требования пункта 4 статьи 11 Закона «О милиции» не распространялись ни на указанные организации, ни на их руководство. Это подтверждалось статусом генерального директора коммерческой организации. В частности, в соответствии со статьей 69 Федерального закона «Об акционерных обществах»¹²⁶ генеральный директор – это исполнительный орган общества, осуществляющий руководство текущей деятельностью общества. Запросы «о предоставлении информации» направляются в адрес коммерческой организации на имя генерального директора. Поэтому необходимо понимать, что генеральный директор – это исполнительный орган юридического лица, то есть запрос направлен юридическому лицу, а не гражданину и не должностному лицу. Соответственно, п. 4 ст. 11 Закона «О милиции» не имел никакого отношения к генеральному директору коммерческой организации как исполнительному органу юридического лица.

Данный недостаток был устранен в Федеральном законе «О полиции». Пунктом 4 статьи 13 данного закона предусмотрено право запрашивать и получать на безвозмездной основе по мотивированному запросу уполномоченных должностных лиц полиции от государственных и муниципальных органов, общественных объединений, организаций, должностных лиц и граждан сведения, справки, документы (их копии), иную необходимую информацию, в том числе персональные данные граждан. Как видно из приведенного выше перечня, запрос может быть направлен как в коммерческую организацию, общественное объединение, так и в государственный и муниципальный орган власти. В результате сотрудники полиции имеют право запрашивать информацию у всех субъектов вне зависимости от их организационно-правового статуса.

¹²⁴ Об оперативно-розыскной деятельности: Федеральный закон от 12.08.1995 № 144-ФЗ // СЗ РФ. 1995. № 33. Ст. 3349.

¹²⁵ О милиции: Закон Российской Федерации от 18.04.1991 № 1026-1 (утратил силу) // Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 16. Ст. 503.

¹²⁶ Об акционерных обществах: Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ // Российская газета. 1995. № 248.

Однако в отличие от Закона «О милиции» Федеральный закон «О полиции» прямо предусматривает в пункте 4 статьи 13, что запрос и получение информации возможно только в связи с расследуемыми уголовными делами и находящимися в производстве делами об административных правонарушениях, а также в связи с проверкой зарегистрированных в установленном порядке заявлений и сообщений о преступлениях, об административных правонарушениях, о происшествиях, разрешение которых отнесено к компетенции полиции. Ранее получение информации не оговаривалось никакими дополнительными условиями.

Необходимо обратить внимание еще на одно принципиальное отличие положений Федерального закона «О полиции» от Закона «О милиции». В соответствии с пунктом 30 статьи 11 Закона «О милиции» сотрудники милиции при выполнении возложенных на них обязанностей имели право получать безвозмездно от организаций и граждан информацию, за исключением случаев, когда законом установлен специальный порядок получения соответствующей информации.

Существует разница между определениями «информация» и «документация». В статье 2 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» содержится понятие информации: «информация – сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления». В статье 1 Федерального закона «Об обязательном экземпляре документов» содержится понятие документа: «документ – материальный носитель с зафиксированной на нем в любой форме информацией в виде текста, звукозаписи, изображения и (или) их сочетания, который имеет реквизиты, позволяющие его идентифицировать, и предназначен для передачи во времени и в пространстве в целях общественного использования и хранения»¹²⁷.

Различие в формулировках позволяло коммерческой организации в ответ на запросы о представлении сведений (информации) представить справки, составленные работниками организации, с содержащимися в них данными, интересующими правоохранительные органы. Хозяйственные же договоры, учредительные документы или бухгалтерская отчетность являются уже документацией и, соответственно, могли не предоставляться.

В формулировке пункта 4 статьи 13 Федерального закона «О полиции» вместо слова информация, указано словосочетание «сведения, справки, документы (их копии), иную необходимую информацию, в том числе персональные данные граждан». Таким образом, сотрудники полиции имеют право запрашивать и получать любые необходимые для раскрытия и расследования противоправных действий виды информации.

Однако право затребовать и получать необходимую информацию не подкрепляется обязанностью граждан, коммерческих организаций и их сотрудников ее предоставлять. Несмотря на измененные формулировки и их категоричность, существенного наказания за непредставление информации не установлено, что приводит к игнорированию коммерческими организациями требований

¹²⁷ Об обязательном экземпляре документов: Федеральный закон от 29.12.1994 № 77-ФЗ // Российская газета. 1995. № 11-12.

сотрудников органов внутренних дел. Например, сотрудники могут сказать, что они не помнят того, о чем их спрашивают, что не предусматривает привлечения их к ответственности.

Еще одним основанием для затребования информации органами внутренних дел является Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности»¹²⁸. Статья 6 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» предусматривает оперативно-розыскное мероприятие – наведение справок, что является получением соответствующей информации.

Наведение справок может осуществляться как негласно, так и гласно. В случае гласного наведения справок сотрудники органов внутренних дел могут реализовать свое право посредством направления юридическим и физическим лицам соответствующих запросов или требований о получении необходимой информации. В соответствии с пунктом 5 статьи 15 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» «законные требования должностных лиц органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, обязательны для исполнения физическими и юридическими лицами, к которым такие требования предъявлены, а неисполнение законных требований должностных лиц органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, либо воспрепятствование ее законному осуществлению влекут ответственность, предусмотренную законодательством РФ».

Однако оперативно-розыскное мероприятие «наведение справок» проводится для получения именно справок. Как уже было указано выше, понятия «справка» и «документация» не идентичны между собой. В результате может быть предоставлена информация, но не документы о деятельности коммерческой организации.

Кроме того, в процессе получения информации сотрудниками органов внутренних дел существует проблема, которая заключается в том, что механизма принудительной реализации данного права в большинстве возможных случаев отказа в представлении требуемых документов не предусмотрено. Специалисты и сотрудники органов внутренних дел ссылаются на статью 19.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях¹²⁹, которая устанавливает административную ответственность за непредставление или несвоевременное представление в государственный орган (должностному лицу) сведений (информации), представление которых предусмотрено законом и необходимо для осуществления этим органом (должностным лицом) его законной деятельности, а равно представление в государственный орган (должностному лицу) таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде.

Однако, учитывая примененную формулировку «представление которых предусмотрено законом», должностные лица могут требовать информацию, но организации и граждане не во всех случаях обязаны ее предоставлять. И.Н. Со-

¹²⁸ Об оперативно-розыскной деятельности: Федеральный закон от 12.08.1995 № 144-ФЗ // СЗ РФ. 1995. № 33. Ст. 3349.

¹²⁹ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ // Российская газета. 2001. № 256.

ловьев и В.Г. Волков считают, что ответственность, предусмотренная статьей 19.7 КоАП РФ, может применяться в случае проведения оперативно-разыскного мероприятия «наведение справок» в соответствии с Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности». Они отмечают, что «единственная норма, которая не оговорена в законодательстве, – это срок представления информации. В этом случае срок представления информации должен быть указан в запросе или требовании с учетом времени, необходимого для исполнения данного требования применительно к конкретной ситуации»¹³⁰.

Но, как мы уже отметили выше, предоставление информации не означает доступ сотрудников органов внутренних дел именно к документам коммерческих организаций, в том числе содержащим профессиональную или коммерческую тайну. Таким образом, органы внутренних дел вправе запрашивать у субъектов предпринимательской деятельности информацию и документацию. А сами субъекты предпринимательской деятельности не обязаны предоставлять информацию, и существенной ответственности за непредоставление ими информации или документации фактически нет.

С принятием Федерального закона «О полиции» у сотрудников органов внутренних дел появилась возможность требовать документацию «в связи с проверкой зарегистрированных в установленном порядке заявлений и сообщений о преступлениях, об административных правонарушениях, о происшествиях, разрешение которых отнесено к компетенции полиции» (п. 4 ст. 13), но оснований для принудительного изъятия документации в коммерческих организациях до возбуждения уголовного дела у сотрудников полиции нет. Наказание за непредоставление документов, в соответствии со статьей 19.7 КоАП, предусматривает штраф (100-300 руб. – на гражданина, 300-500 руб. – на должностное лицо, 3-5 тыс. руб. – на юридическое лицо). Указанные суммы штрафов являются незначительными, когда речь идет о коммерческой, профессиональной тайне или о репутации компании.

Также необходимо отметить, что в пункте 4 отдельно выделено право сотрудников полиции на получение в определенных случаях информации, относящейся к врачебной тайне. Пункт 4 статьи 13 предусматривает право запрашивать и получать от медицинских организаций сведения о гражданах, поступивших с ранениями и телесными повреждениями насильственного характера либо с ранениями и телесными повреждениями, полученными в результате дорожно-транспортных происшествий, а также о гражданах, имеющих медицинские противопоказания или ограничения к водительской деятельности. Порядок получения данной информации определяется федеральным органом исполнительной власти в сфере внутренних дел и федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере здравоохранения.

¹³⁰ Соловьев И.Н., Волков В.Г. О получении информации сотрудниками органов внутренних дел // Налоговый вестник. 2005. № 1.

Резюмируя рассмотрение особенностей произошедших изменений в связи с принятием Федерального закона «О полиции», можно констатировать, что права полиции в сфере получения информации более четко сформулированы.

Во-первых, указаны основания, при которых сотрудники полиции имеют право затребовать информацию – «в связи с расследуемыми уголовными делами и находящимися в производстве делами об административных правонарушениях, а также в связи с проверкой зарегистрированных в установленном порядке заявлений и сообщений о преступлениях, об административных правонарушениях, о происшествиях, разрешение которых отнесено к компетенции полиции».

Во-вторых, уточнена формулировка информации, которую имеют право запрашивать сотрудники полиции – «сведения, справки, документы (их копии), иную необходимую информацию, в том числе персональные данные граждан».

Более подробно вопросы доступа органов внутренних дел к разным видам конфиденциальной информации будут рассмотрены в следующих параграфах данной работы.

2.2. Правовое регулирование оборота информации, относящейся к врачебной тайне, тайне усыновления и тайне исповеди

Рассмотрение отдельных видов профессиональной и служебной тайны мы начнем с видов тайны, которые относятся к тайнам, непосредственно затрагивающим личность человека. Врачебная тайна, тайна усыновления и тайна исповеди – это разновидности личной тайны, которая гарантируется Конституцией Российской Федерации. Они отличаются от других видов профессиональной тайны особым, практически интимным характером, поскольку затрагивают особую сферу.

Врачебная (медицинская) тайна

Соблюдение врачебной тайны – правовая обязанность лиц, которым в установленном законом порядке переданы конфиденциальные сведения. За разглашение профессиональной (медицинской, врачебной) тайны предусмотрена ответственность в соответствии с законодательством.

Этический кодекс российского врача от 1994 г.¹³¹ и Кодекс врачебной этики Российской Федерации от 7 июня 1997 г.¹³² указывают на необходимость соблюдать врачебную тайну, но не объясняют это понятие. Международный кодекс медицинской этики 1949 г.¹³³ просто закрепляет положение, что «врач должен хранить врачебную тайну», но никак не раскрывает его.

¹³¹ Сборник официальных документов врачей России / под ред. В.Н. Уранова. – Москва: ПАИМС, 1995. С. 7-13.

¹³² Утвержден 4-й Конференцией Ассоциации врачей России: <http://www.medinfo.ru>.

¹³³ Принят 3-й Генеральной Ассамблеей Всемирной медицинской ассоциации, дополнен 22-й Всемирной медицинской ассамблеей 1968 г. и 35-й Всемирной медицинской ассамблеей 1983 г. // Врач. 1994. № 4. С. 47; URL: <http://www.medinfo.ru>.

В.П. Сальников и С.Г. Стеценко врачебной тайной считают «обязанность всего медицинского персонала хранить в секрете любые сведения о больном, полученные в ходе диагностики, лечения или другим способом, разглашение которых может причинить моральный, материальный или физический ущерб непосредственно больному или третьим лицам»¹³⁴.

В медицине врачебная тайна понимается как деонтологическое требование к работникам здравоохранения не разглашать сведения о больном¹³⁵.

К.О. Папеева определяет медицинскую тайну как «совокупность сведений о пациенте, полученных медицинскими работниками в связи с оказанием ему медицинских услуг, незаконное разглашение которых может причинить вред пациенту или его близким и влечет юридическую ответственность»¹³⁶.

О.П. Махник считает, что «врачебная тайна является важнейшим понятием деонтологии как учения о принципах поведения медицинского персонала в общении с пациентом или его представителем, а также с родственниками пациента и другими лицами. Но специфика врачебной тайны состоит в том, что ее сохранность регулируется и гарантируется законодательно так же, как и законодательно обеспечивается путем установления определенных запретов и юридической ответственности за ее разглашение»¹³⁷.

Конституция РФ сформулировала правовые основы для защиты врачебной тайны, а в Федеральном законе «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»¹³⁸ более конкретно определяется объем врачебной тайны, ответственность субъектов за неправомерное разглашение конфиденциальной информации о пациенте, а также случаи предоставления такой информации без согласия пациента.

В ст. 3 «Основные принципы охраны здоровья» указано, что одним из основных принципов является соблюдение врачебной тайны. В соответствии со статьей 19 «Право на медицинскую помощь» пациент имеет право на защиту сведений, составляющих врачебную тайну. В свою очередь, клятва врача, содержащаяся в статье 71, обязывает его хранить врачебную тайну, за нарушение которой он несет ответственность, предусмотренную законодательством РФ. А статья 73 обязывает и медицинских работников хранить врачебную тайну.

В соответствии со статьей 59 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» при оформлении листка нетрудоспособности в целях соблюдения врачебной тайны указывается только причина временной нетрудоспособности (заболевание, травма или иная причина). Кроме того, статья 79 обязывает медицинскую организацию соблюдать врачебную

¹³⁴ Сальников В.П., Стеценко С.Г. Трансплантация органов и тканей человека: проблемы правового регулирования. – Санкт-Петербург: Фонд «Университет», 2000. С. 30.

¹³⁵ Малая медицинская энциклопедия / отв. ред. В.И. Покровский. – Москва: Советская энциклопедия, 1991. Т. 1. С. 363.

¹³⁶ Папеева К.О. Понятие и признаки медицинской тайны // Медицинское право. 2007. № 3.

¹³⁷ Махник О.П. Конституционное право на личную и семейную тайну. Врачебная тайна // Конституционное и муниципальное право. 2006. № 8.

¹³⁸ Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации: Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ // Российская газета. 2011. № 263.

тайну, в том числе конфиденциальность персональных данных, используемых в медицинских информационных системах.

Содержание врачебной (медицинской) тайны составляют:

- сведения о факте обращения гражданина за оказанием медицинской помощи, состоянии его здоровья и диагнозе, иные сведения, полученные при его медицинском обследовании и лечении, составляют врачебную тайну (ст. 13);

- данные о наличии у лица психического расстройства, фактах обращения за психиатрической помощью и лечении в учреждении, оказывающем такую помощь, а также иные сведения о состоянии психического здоровья гражданина¹³⁹;

- сведения о доноре и реципиенте при трансплантации органов и/или тканей человека¹⁴⁰.

В статье 13 «Соблюдение врачебной тайны» подробно рассматриваются вопросы, связанные с сохранением врачебной тайны, приводятся условия допустимости ее разглашения. В частности, «предоставление сведений, составляющих врачебную тайну, без согласия гражданина или его законного представителя допускается:

- в целях проведения медицинского обследования и лечения гражданина, который в результате своего состояния не способен выразить свою волю, с учетом положений пункта 1 части 9 статьи 20 рассматриваемого Федерального закона;

- при угрозе распространения инфекционных заболеваний, массовых отравлений и поражений;

- по запросу органов дознания и следствия, суда в связи с проведением расследования или судебным разбирательством, по запросу органа уголовно-исполнительной системы в связи с исполнением уголовного наказания и осуществлением контроля за поведением условно осужденного, осужденного, в отношении которого отбывание наказания отсрочено, и лица, освобожденного условно-досрочно;

- в случае оказания медицинской помощи несовершеннолетнему в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 20 рассматриваемого Федерального закона, а также несовершеннолетнему, не достигшему возраста, установленного частью 2 статьи 54 рассматриваемого Федерального закона, для информирования одного из его родителей или иного законного представителя;

- в целях информирования органов внутренних дел о поступлении пациента, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что вред его здоровью причинен в результате противоправных действий;

- в целях проведения военно-врачебной экспертизы по запросам военных комиссариатов, кадровых служб и военно-врачебных (врачебно-летных) комиссий федеральных органов исполнительной власти, в которых федеральным законом предусмотрена военная и приравненная к ней служба;

¹³⁹ О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании: Закон Российской Федерации от 02.07.1992 № 3185-1 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 33. Ст. 1913.

¹⁴⁰ О трансплантации органов и (или) тканей человека: Закон Российской Федерации от 22.12.1992 № 4180-1 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 2. Ст. 62.

- в целях расследования несчастного случая на производстве и профессионального заболевания;
- при обмене информацией медицинскими организациями, в том числе размещенной в медицинских информационных системах, в целях оказания медицинской помощи с учетом требований законодательства РФ о персональных данных;
- в целях осуществления учета и контроля в системе обязательного социального страхования;
- в целях осуществления контроля качества и безопасности медицинской деятельности в соответствии с рассматриваемым Федеральным законом».

Также с письменного согласия гражданина или его законного представителя допускается разглашение сведений, составляющих врачебную тайну, другим гражданам, в том числе должностным лицам, в целях медицинского обследования и лечения пациента, проведения научных исследований, их опубликования в научных изданиях, использования в учебном процессе и в иных целях.

Не допускается разглашение сведений, составляющих врачебную тайну, лицами, которым они стали известны при обучении, исполнении профессиональных, служебных и иных обязанностей. Все, кому стали известны такие сведения, обязаны обеспечить их конфиденциальность.

С согласия гражданина или его законного представителя допускается передача сведений, составляющих врачебную тайну, другим гражданам, в том числе должностным лицам, в интересах обследования и лечения пациента, для проведения научных исследований, публикации в научной литературе, использования этих сведений в учебном процессе и в иных целях. Нередко представители СМИ требуют от работников здравоохранения предоставления информации медицинского характера, касающейся известных лиц. В соответствии с законодательством предоставление сведений такого рода, если на то нет согласия самого пациента или его законного представителя, является нарушением действующих правовых норм.

В соответствии с Федеральным законом «Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации»¹⁴¹ страховая медицинская организация обязана контролировать объем, сроки и качество медицинской помощи в соответствии с условиями договора. На основании этого доступ к сведениям, составляющим врачебную тайну, получили страховщики и территориальные фонды обязательного медицинского страхования. В соответствии с приказом Федерального фонда обязательного медицинского страхования «О соблюдении конфиденциальности сведений, составляющих врачебную тайну»¹⁴² сохранение врачебной тайны прямо касается работников страховых организаций.

¹⁴¹ Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации: Федеральный закон от 29.11.2010 № 326-ФЗ // Российская газета. 2010. № 274.

¹⁴² О соблюдении конфиденциальности сведений, составляющих врачебную тайну: приказ Федерального фонда обязательного медицинского страхования от 25.03.1998. № 30 // СПС «КонсультантПлюс».

Семейный кодекс Российской Федерации¹⁴³ в ч. 2 ст. 15 устанавливает, что «результаты обследования лица, вступающего в брак, составляют врачебную тайну и могут быть сообщены лицу, с которым оно намерено заключить брак, только с согласия прошедшего обследование. Эти результаты включают в себя сведения о состоянии здоровья гражданина, диагнозе его заболевания и любые иные сведения, полученные при обследовании. Необходимость получения согласия лица, прошедшего медицинское обследование (или его законного представителя), на передачу другим лицам сведений о его результатах является общим правилом, которое применяется во всех жизненных ситуациях, включая и связанную с заключением брака. Гражданину перед проведением медицинского обследования предварительно должна быть подтверждена гарантия конфиденциальности передаваемых им сведений». Ранее законодатель в Семейном кодексе Российской Федерации применял термин «медицинская тайна», однако с 2013 года проведена унификация понятий и во всех законодательных актах используется дефиниция «врачебная тайна».

А.А. Фатьянов считает, что одной обязанности не разглашать эту информацию в качестве должной меры защиты явно недостаточно. В медицинских учреждениях, у частнопрактикующих врачей скапливается огромное количество таких данных, они отражаются в медицинских картах, историях болезни, различных выписках и справках, накапливаются в компьютерных системах разного уровня. И никаких мер защиты этой информации, носящих характер административных предписаний, пока не выработано. Все это свидетельствует о настоятельной необходимости упорядочить эти отношения¹⁴⁴.

Таким образом, анализ состава врачебной тайны показал, что она включает в себя две составляющие, различающиеся по способу формирования предмета тайны.

Во-первых, это информация, полученная в процессе выполнения медицинским персоналом своих профессиональных обязанностей. В этой части врачебная тайна является тайной профессиональной или служебной в зависимости от подчиненности медицинского учреждения. Очевидно, что информация, полученная участковым врачом или врачом больницы, является профессиональной тайной. В то же время эта же информация, переданная в управление здравоохранения муниципального уровня или вышестоящий орган власти, становится служебной тайной.

Во-вторых, это информация, полученная от пациентов в процессе их регистрации и оформления. В этой части врачебная тайна относится к персональным данным и ее оборот должен регулироваться законодательством о персональных данных.

Рассмотрим порядок использования сведений, составляющих врачебную тайну. Необходимо отметить, что запрет на разглашение сведений, составляющих врачебную тайну, не является абсолютным. Часть 3 статьи 55 Конституции РФ устанавливает возможность ограничения прав и свобод граждан в

¹⁴³ Семейный кодекс РФ от 29.12.1995 № 223-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

¹⁴⁴ Фатьянов А.А. Тайна и право: монография. С. 253.

той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Правоохранительные органы имеют право на доступ к сведениям, относящимся к врачебной тайне, в определенных случаях. Органы предварительного следствия, дознаватели и суд для получения сведений, составляющих врачебную тайну, могут направлять в медицинские учреждения соответствующие запросы. По письменным запросам сведения могут предоставляться в форме:

- справок и выписок;
- отдельных медицинских документов – выписной эпикриз, протокола (карты) патологоанатомического исследования, результатов рентгенологических исследований, УЗИ и ЭКГ обследований, компьютерно-томографических исследований и т.д.;
- всей имеющейся в учреждении медицинской документации, связанной с лечением гражданина, – медицинской карты стационарного больного, медицинской карты амбулаторного больного, истории родов и т.д. В таком объеме медицинская документация запрашивается, как правило, для проведения судебно-медицинских экспертиз;
- иной учетной документации, используемой в стационарах и поликлиниках (амбулаториях), – журнала учета приема больных и отказов в госпитализации; журнала учета приема беременных, рожениц и родильниц; журнала регистрации амбулаторных больных и т.д.

Необходимо отметить несовершенство формулировки, примененной в Федеральном законе «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации». В соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 13 предоставление сведений, составляющих врачебную тайну, без согласия гражданина или его законного представителя допускается по запросу органов дознания и следствия, суда в связи с проведением расследования или судебным разбирательством. Таким образом, органы предварительного расследования не могут получать сведения, составляющие врачебную тайну, в ходе проведения проверки сообщения о преступлении. Между тем необходимость в получении такой информации возникает зачастую именно в процессе предварительной проверки¹⁴⁵.

В определенных случаях медицинские учреждения обязаны сообщать правоохранительным органам сведения, составляющие врачебную тайну. Пункт 5 части 4 статьи 13 предусматривает, что предоставление сведений, составляющих врачебную тайну, без согласия гражданина или его законного представителя допускается в целях информирования органов внутренних дел о поступлении пациента, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что вред его здоровью причинен в результате противоправных действий. Медицинские учреждения обязаны информировать органы внутренних дел

¹⁴⁵ Прокопенко А.Н. Особенности доступа сотрудников ОВД к информации, составляющей врачебную тайну / Современные проблемы административно-правового регулирования деятельности ОВД: материалы региональной научно-практической конференции (г. Белгород, 26 апреля 2012 г.) – Белгород: Бел ЮИ МВД России, 2012. С. 18-27.

о случаях, когда телесные повреждения связаны с огнестрельными, колото-резаными, рублеными ранами, переломами, обморожениями, ушибами, сотрясением мозга и т.д.; а также когда телесные повреждения и отравления связаны с покушением на самоубийство и т.д.

Пункт 4 статьи 13 Федерального закона «О полиции» дает право сотрудникам органов внутренних дел запрашивать и получать от медицинских организаций сведения о гражданах, поступивших с ранениями и телесными повреждениями насильственного характера либо с ранениями и телесными повреждениями, полученными в результате дорожно-транспортных происшествий, а также о гражданах, имеющих медицинские противопоказания или ограничения к водительской деятельности. Указанный перечень шире, нежели установленный Федеральным законом «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации». Он дополнен сведениями о гражданах, имеющих медицинские противопоказания или ограничения к водительской деятельности. Кроме того, данный пункт предусматривает, что порядок предоставления указанной информации определяется федеральным органом исполнительной власти в сфере внутренних дел и федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере здравоохранения.

Также необходимо отметить, что в 2016 году пункт 4 статьи 13 Федерального закона «О полиции» был дополнен правом сотрудников полиции запрашивать у медицинских организаций информацию «о лицах, признанных больными наркоманией либо потребляющих наркотические средства или психотропные вещества без назначения врача либо новые потенциально опасные психоактивные вещества, на которых судьей при назначении административного наказания возложена обязанность пройти диагностику, профилактические мероприятия, лечение от наркомании и (или) медицинскую и (или) социальную реабилитацию в связи с потреблением наркотических средств или психотропных веществ без назначения врача либо новых потенциально опасных психоактивных веществ»¹⁴⁶.

Эти изменения были внесены после присоединения к МВД России подразделений ФСКН России и направлены на создание оперативным подразделениям условий по раскрытию, расследованию и противодействию преступлениям в сфере незаконного оборота наркотиков.

И.С. Иванов справедливо отмечает, что Федеральный закон «О полиции» «позволил полиции получать сведения, составляющие врачебную тайну, не только в связи с проведением расследования, но также в связи с находящимися в производстве делами об административных правонарушениях, проверкой зарегистрированных в установленном порядке заявлений и сообщений о преступ-

¹⁴⁶ О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием государственного управления в сфере контроля за оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров и в сфере миграции: Федеральный закон от 03.07.2016 № 305-ФЗ // Российская газета. 2016. № 151.

лениях, об административных правонарушениях, о происшествиях, разрешение которых отнесено к компетенции полиции»¹⁴⁷.

Ранее порядок взаимодействия лечебно-профилактических учреждений и органов внутренних дел при поступлении (обращении) в лечебные учреждения граждан с телесными повреждениями насильственного характера регламентировался приказом Минздрава России № 4, МВД России № 8 от 09.01.1998¹⁴⁸. В 2010 году указанный приказ утратил силу¹⁴⁹.

В настоящий момент порядок предоставления информации регламентируется приказом Минздравсоцразвития России от 17.05.2012 № 565н «Об утверждении Порядка информирования медицинскими организациями органов внутренних дел о поступлении пациентов, в отношении которых имеются достаточные основания полагать, что вред их здоровью причинен в результате противоправных действий»¹⁵⁰.

Таким образом, органы внутренних дел имеют право требовать информацию, относящуюся к врачебной тайне, связанную с ранениями и телесными повреждениями насильственного характера. Учреждения здравоохранения обязаны такую информацию предоставлять.

Также сведения, составляющие врачебную тайну, могут быть использованы в уголовном процессе. В статье 6 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации¹⁵¹ публичный интерес, связанный с достижением назначения уголовного процесса, ставится выше интересов отдельного гражданина, не желающего разглашения своих личных тайн. Сведения, составляющие врачебную тайну, могут быть использованы как доказательство в уголовном процессе. В этой связи действующее законодательство предписывает в определенных случаях врачам и другим медицинским работникам передавать суду и правоохранительным органам сведения, составляющие их профессиональную тайну. Следует иметь в виду, что разглашение врачебной тайны лицом, обязанным ее сохранять,

¹⁴⁷ Иванов И.С. Врачебная тайна // СПС «КонсультантПлюс». 2013.

¹⁴⁸ Об утверждении Инструкции о порядке взаимодействия лечебно-профилактических учреждений и органов внутренних дел Российской Федерации при поступлении (обращении) в лечебно-профилактические учреждения граждан с телесными повреждениями насильственного характера: приказ Минздрава России № 4, МВД России от 09.01.1998 № 8 (утратил силу) // СПС «КонсультантПлюс».

¹⁴⁹ О признании утратившим силу Приказа Министерства здравоохранения Российской Федерации и Министерства внутренних дел Российской Федерации от 9 января 1998 г. № 4/8 «Об утверждении Инструкции о порядке взаимодействия лечебно-профилактических учреждений и органов внутренних дел Российской Федерации при поступлении (обращении) в лечебно-профилактические учреждения граждан с телесными повреждениями насильственного характера»: приказ Минздравсоцразвития России № 352, МВД России № 361 от 12.05.2010 // Бюллетень трудового и социального законодательства Российской Федерации. 2010. № 6.

¹⁵⁰ Об утверждении Порядка информирования медицинскими организациями органов внутренних дел о поступлении пациентов, в отношении которых имеются достаточные основания полагать, что вред их здоровью причинен в результате противоправных действий: приказ Минздравсоцразвития России от 17.05.2012 № 565н // Российская газета. 2012. № 177.

¹⁵¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 52 (ч. I). Ст. 4921.

не рассматривается как нарушение профессионального долга и врачебной этики в тех случаях, когда такое разглашение прямо предписано законом¹⁵².

Можно согласиться с И.С. Дикаревым, который выделяет два основных направления использования в уголовном судопроизводстве сведений, составляющих врачебную тайну¹⁵³.

Первое направление связано с тем, что сведения, составляющие врачебную тайну, имеют важное (порой ключевое) значение для установления фактических обстоятельств дела, а также последствий совершенного преступления. В этих целях в процессе доказывания используются:

- информация, сообщаемая пациентом при обращении за медицинской помощью при сборе анамнеза жизни и болезни (когда, при каких обстоятельствах были получены травмы, кем они были нанесены и т.п.);

- отражаемые в медицинской документации сведения о времени нахождения на лечении в медицинском учреждении, что может иметь значение, например, для установления или опровержения алиби лица, в отношении которого осуществляется уголовное преследование;

- сведения о лицах, находившихся в конкретный период времени на лечении в медицинском стационаре (для определения круга возможных свидетелей преступления, потерпевших и т.д.);

- зафиксированная в медицинской документации информация о состоянии здоровья лица в конкретный период времени (для установления объективной возможности совершения им тех или иных действий);

- сведения о характере и локализации телесных повреждений, имевшихся у гражданина на момент обращения в медицинское учреждение;

- информация о наличии у гражданина венерических заболеваний (такие сведения могут иметь значение для уголовных дел о заражении венерической болезнью, ВИЧ-инфекцией, а также для дел о половых преступлениях) и т.д.

Ряд уголовных составов непосредственно связан с оказанием врачебной помощи. К ним относятся, например, ст. 120 УК РФ (принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации), ст. 123 УК РФ (незаконное производство аборта), ст. 124 УК РФ (неоказание помощи больному) и др.

Второе направление использования в уголовном судопроизводстве сведений, составляющих врачебную тайну, заключается в оценке состояния здоровья участников уголовного процесса. К таким относятся:

- наличие у подозреваемого или обвиняемого физических или психических недостатков, препятствующих самостоятельному осуществлению ими своего права на защиту, является основанием для обязательного участия в деле защитника (п. 3 ч. 1 ст. 51 УПК РФ);

- отсутствие у потерпевшего в силу его физического или психического состояния возможности самостоятельно защищать свои права и законные инте-

¹⁵² Таганцев Н.С. К вопросу о врачебной тайне // Журнал гражданского и уголовного права. 1893. Кн. 9. С. 7-9.

¹⁵³ Дикарев И.С. Врачебная тайна в уголовном судопроизводстве // Российская юстиция. 2009. № 4.

рессы служит основанием для привлечения к участию в уголовном деле законного представителя или представителя (ч. 2 ст. 45 УПК РФ);

- состояние здоровья подозреваемого или обвиняемого учитывается при решении вопроса о необходимости избрания в отношении него меры пресечения, а также при определении ее вида (ст. 99 УПК РФ);

- беременность женщины, а также удостоверенное врачом наличие у лица заболеваний, не позволяющих этому лицу оставлять место своего пребывания, препятствует применению такой меры процессуального принуждения, как привод (ч. 6 ст. 113 УПК РФ);

- наличие у подозреваемого или обвиняемого психического расстройства или иной тяжелой болезни, исключающей возможность его явки к должностному лицу или в орган, ведущие производство по уголовному делу, служит основанием для приостановления производства по уголовному делу (ст.ст. 208, 253 УПК РФ);

- наличие у несовершеннолетних потерпевших и свидетелей физических или психических недостатков является основанием для привлечения к участию в допросе педагога (ч. 1 ст. 280 УПК РФ);

- болезнь осужденного, препятствующая отбыванию наказания, а также беременность осужденной могут служить основаниями для отсрочки исполнения приговора (п. 1 ч. 1 ст. 398 УПК РФ);

- при наличии медицинских показаний на основании заключения врача устанавливается продолжительность допроса (ч. 4 ст. 187 УПК РФ);

- неспособность допрашиваемого в силу физических недостатков или состояния здоровья подписать протокол предполагает необходимость ознакомления такого лица с текстом протокола в присутствии защитника, законного представителя, представителя или понятых, подтверждающих своими подписями содержание протокола и факт невозможности его подписания (ч. 3 ст. 167 УПК РФ) и т.д.

Кроме вышеперечисленных случаев, использование сведений, составляющих врачебную тайну, может возникнуть в связи с решением вопроса о применении акта об амнистии. Например, Постановлением Государственной Думы от 19 апреля 2006 г. № 3043-IV ГД «Об объявлении амнистии в связи со 100-летием учреждения Государственной Думы в России»¹⁵⁴ предусмотрено освобождение от наказания осужденных беременных женщин.

Таким образом, предоставление сведений, составляющих врачебную тайну, органам внутренних дел возможно в следующих случаях:

- в рамках возбужденного уголовного дела;
- медицинскими учреждениями при наличии у них оснований полагать, что вред здоровью гражданина причинен в результате противоправных действий;
- по запросу сотрудников полиции о гражданах, имеющих медицинские противопоказания или ограничения к водительской деятельности, а также при

¹⁵⁴ Об объявлении амнистии в связи со 100-летием учреждения Государственной Думы в России: Постановление ГД ФС РФ от 19.04.2006 № 3043-IV ГД // Российская газета. 2006. № 84.

проверке зарегистрированных в установленном порядке заявлений и сообщений о преступлениях и происшествиях

– для обеспечения раскрытия, расследования и противодействия преступлениям в сфере незаконного оборота наркотиков.

Сведения, составляющие врачебную тайну, в случае использования их органами внутренних дел, переходят из категории профессиональной тайны в категорию служебной тайны.

Тайна усыновления (удочерения)

В соответствии с Конституцией РФ и действующим законодательством семья, материнство, отцовство и детство в России находятся под защитой государства. Предпринимаемые в рассматриваемой области меры социального и правового характера весьма разнообразны, однако суть их одна – создание предпосылок для здоровой, прочной семейной общности.

Система взаимосвязей индивидов в семье весьма сложна. На первый взгляд, мелкие события и недоразумения могут иметь весьма и весьма продолжительные последствия – какая-нибудь обида тянется порой десятилетиями, особенно, если такая ситуация возникла между родителями и детьми. Детская психика вообще ранима и многие психологические дисбалансы, затем существенно влияющие на весь дальнейший жизненный путь человека, закладываются в раннем возрасте. Именно поэтому нормальное развитие ребенка самым существенным образом зависит от его воспитания, от его контактов с самыми близкими людьми – своими родителями. Залог качества этих отношений – постоянное ощущение развивающимся человеком того, что все прививаемое ему родителями, требования и ограничения в том числе, делается ему во благо, в силу самого естественного и непреложного факта – рождения ребенка именно от этих людей. Исходя из этого, факт усыновления (удочерения) является в подавляющем большинстве случаев тщательно охраняемой семейной тайной¹⁵⁵.

Необходимо отметить, что семейная тайна не упоминается в российском законодательстве нигде, кроме как в Конституции РФ. В соответствии с ч. 1 ст. 23 Конституции РФ каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени. Однако данной конституционной нормы недостаточно для полноценной защиты семейной тайны. При этом ни в один из перечней конфиденциальной информации семейная тайна не вошла.

В отличие от семейной тайны, ее частный случай – тайна усыновления – получила правовую защиту в соответствии с Семейным кодексом Российской Федерации. В соответствии со статьей 139 Семейного кодекса Российской Федерации по просьбе усыновителя ребенку присваиваются фамилия усыновителя, а также указанное им имя. Отчество ребенка определяется по имени усыновителя, если усыновитель мужчина, а если женщина – по имени лица, указанного ею. Если фамилии супругов – усыновителей различные, по их соглашению ребенку присваивается фамилия одного из них. При усыновлении ребенка лицом, не состоящим в браке, по его просьбе фамилия, имя и отчество матери

¹⁵⁵ *Фатьянов А.А.* Тайна и право: монография. С. 277.

(отца) усыновленного ребенка записываются в книге записей рождений по указанию этого лица (усыновителя).

Для обеспечения тайны усыновления по просьбе усыновителя могут быть изменены дата рождения ребенка, но не более чем на три месяца, а также место его рождения (изменение даты рождения допускается только в отношении ребенка в возрасте до года). По просьбе усыновителей суд может принять решение о записи их в книге записей рождений в качестве родителей усыновленного ими ребенка.

В статье 139 перечислены должностные лица государства и уполномоченные на осуществление государственных функций лица органов местного самоуправления (судьи и работники органов регистрации актов гражданского состояния), обязанные сохранять ставший им известным в силу должностного положения факт усыновления (удочерения) в тайне. Такая обязанность возлагается также и на всех иных лиц, по каким-либо причинам осведомленных в данных сведениях.

Одно из важных средств защиты интересов семьи и ребенка - установление уголовной ответственности за наиболее опасные посягательства на ее интересы, развитие и воспитание детей. Законодатель установил уголовную ответственность за разглашение тайны усыновления (удочерения) вопреки воле усыновителя, совершенное лицом, обязанным хранить факт усыновления (удочерения) как служебную или профессиональную тайну, либо иным лицом из корыстных или иных низменных побуждений (ст. 155 Уголовного кодекса Российской Федерации¹⁵⁶).

Основной непосредственный объект нарушения тайны усыновления – охраняемые законом интересы семьи и нормального формирования и развития личности ребенка. В качестве дополнительных объектов выступают, с одной стороны, закрепленное в Конституции РФ право на независимость личности, включающее в себя право на семейную тайну, а с другой – нормальная, отвечающая закону деятельность организаций и учреждений, представители которых непосредственно вовлечены в процесс усыновления либо иным образом осведомлены о данном факте¹⁵⁷. На обеспечение тайны усыновления направлены также нормы других отраслей законодательства (гражданского, трудового, права социального обеспечения и др.).

Таким образом, тайна усыновления относится к виду тайн, которые становятся известны лицам в связи с выполнением ими своих профессиональных обязанностей. Причем данный вид тайны необходимо отнести к служебной тайне в связи с тем, что доступ к данной информации имеют «должностные лица государства и уполномоченные на осуществление государственных функций лица органов местного самоуправления». Подобная формулировка прямо соответствует определению служебной тайны.

Предоставление тайны усыновления возможно в определенных случаях. Уголовно-процессуальное законодательство наделяет лицо, производящее доз-

¹⁵⁶ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.

¹⁵⁷ Чучаев А., Рожнов А. Нарушение тайны усыновления // Законность. 2002. № 3.

нение, следователя, прокурора и суд правом по находящимся в их производстве делам требовать от предприятий, учреждений, организаций, должностных лиц и граждан представления документов, способствующих установлению необходимых по делу фактических данных.

В свою очередь, Федеральный закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»¹⁵⁸ обязывает руководителя органа ЗАГСа сообщать сведения о государственной регистрации акта гражданского состояния по запросу суда (судьи), органов прокуратуры, органов дознания или следствия, федерального органа исполнительной власти, реализующего государственную политику в сфере миграции и осуществляющего правоприменительные функции, функции по контролю, надзору и оказанию государственных услуг в сфере миграции, или его территориального органа, Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации, Уполномоченного при Президенте Российской Федерации по правам ребенка либо уполномоченных по правам человека в субъектах Российской Федерации, уполномоченных по правам ребенка в субъектах Российской Федерации и в других случаях, установленных федеральными законами (ч. 3 ст. 12). Аналогичный порядок предоставления информации об усыновлении установлен в отношении других учреждений, где зарегистрирован ребенок, переданный на усыновление (детских домов, школ-интернатов и т.д.).

Таким образом, органы внутренних дел могут получить сведения, составляющие тайну усыновления, в рамках возбужденного уголовного дела.

Религиозная тайна (тайна исповеди)

Религия, культ, предметы культа, особенности исполнения обрядов – это область, которая в основном не регулируется правовыми нормами. В первом параграфе мы упоминали особенности религиозных тайн и их значение в истории человечества. Механизм религиозных тайн складывался в течение тысячелетий и современная система права не рискует менять его. Однако необходимо признать, что с юридической точки зрения священнослужитель – это определенное лицо, уполномоченное конкретным религиозным объединением на отправление религиозных обрядов и духовное руководство паствой в пределах, если использовать терминологию православной церкви, определенного прихода. Следовательно, правом в качестве священнослужителя может быть признан далеко не каждый исповедующий определенную религию человек, а именно имеющий присвоенный ему соответствующий сан¹⁵⁹.

В разных религиях используются различные таинства. В рамках данной работы мы не будем рассматривать их общие черты или отличия. В православном христианстве таинство исповеди является одним из основных таинств, суть которого сводится к покаянию верующего человека Богу в своих грехах посредством доверения каких-то сведений о своей частной жизни и совершенных поступках священнику. Священник, исповедовавший прихожанина, не имеет права на разглашение информации, полученной на исповеди. За нарушение

¹⁵⁸ Об актах гражданского состояния: Федеральный закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ // Российская газета. 1997. № 224.

¹⁵⁹ *Фатьянов А.А.* Тайна и право: монография. С. 280.

тайны исповеди священник может быть лишен сана. Таким образом, тайна исповеди не является просто запретом на распространение информации, полученной в результате профессиональной деятельности.

Несмотря на то, что обеспечение тайны исповеди является внутренним делом священника и юридической ответственности он подлежать не может, он остается при этом гражданином, со всеми вытекающими из этого правами и обязанностями. Одной из обязанностей гражданина является обязанность сообщать сведения, которыми он располагает, дача свидетельских показаний на предварительном следствии или в суде. Отказ от дачи свидетельских показаний влечет уголовно-правовую ответственность.

Статья 51 Конституции РФ предоставляет гражданам свободу вероисповедания и возможность исполнения религиозных обрядов. В этой связи пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О свободе совести и религиозных объединениях»¹⁶⁰ устанавливает, что тайна исповеди охраняется законом, священнослужитель не может быть привлечен к ответственности за отказ от дачи показаний по обстоятельствам, которые стали известны ему из исповеди.

На основании вышеуказанного, статья 69 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации¹⁶¹ устанавливает, что не подлежат допросу в качестве свидетелей священнослужители религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию, – об обстоятельствах, которые стали им известны из исповеди.

Также ст. 56 УПК РФ запрещает допрос священнослужителя об обстоятельствах, ставших ему известными из исповеди. Согласно данной норме права орган предварительного расследования не только не может привлечь к ответственности не дающего показания священнослужителя, но и не вправе его допрашивать, если последний заявит, что сведения ему стали известны из исповеди. Лица, виновные в нарушении этого положения, несут уголовную, административную и иную ответственность, установленную законодательством (ст. 26 Федерального закона «О свободе совести и религиозных объединениях»).

Резюмируя все вышесказанное о тайне исповеди, можно кратко сформулировать следующее. В рамках исповеди лицо доверяет священнослужителю конфиденциальную информацию. Священнослужитель, в свою очередь, обязан сохранять в тайне информацию, которая стала ему известной в связи с исполнением своих профессиональных обязанностей.

Таким образом, тайна исповеди по своей юридической сущности является профессиональной тайной и относится к виду поверенных тайн. Тайна исповеди не доступна для правоохранительных органов и суда.

¹⁶⁰ О свободе совести и о религиозных объединениях: Федеральный закон от 26.09.1997 № 125-ФЗ // СЗ РФ. 1997. № 39. Ст. 4465.

¹⁶¹ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

2.3. Правовое регулирование оборота информации, относящейся к коммерческой, банковской, налоговой, таможенной и страховой тайнам

Рассмотрение порядка оборота информации, относящейся к служебной тайне в органах внутренних дел, мы продолжим исследованием тайн так называемой экономической направленности. К ним относятся коммерческая тайна, банковская тайна, налоговая тайна, таможенная тайна и страховая тайна. Общей чертой данного вида тайн является то, что одной из сторон в правоотношениях держателем тайны является организация, занимающаяся определенной профессиональной деятельностью. Коммерческая тайна является самостоятельным видом тайны, который охраняется законодательно. Остальные виды тайны относятся к служебной тайне. Все пять видов конфиденциальной информации, после того, как она становится доступной сотрудникам органов внутренних дел в связи с исполнением ими своих служебных обязанностей, переходят в режим служебной тайны органов внутренних дел.

Коммерческая тайна

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» под коммерческой тайной понимается режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду.

Информация, составляющая коммерческую тайну, - сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.

Кроме Федерального закона «О коммерческой тайне», определение секрета производства дано в ст. 1465 четвертой части Гражданского кодекса Российской Федерации. В соответствии с нормами ГК РФ секретом производства (ноу-хау) признаются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие) о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и о способах осуществления профессиональной деятельности, имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность вследствие неизвестности их третьим лицам, если к таким сведениям у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и обладатель таких сведений принимает разумные меры для соблюдения их конфиденциальности, в том числе путем введения режима коммерческой тайны.

Коммерческую тайну Гражданский кодекс Российской Федерации к результатам интеллектуальной деятельности не относит. Соответственно, режим коммерческой тайны может быть распространен на любую информацию, в том числе и на ту, которая не обладает признаками результата интеллектуальной деятельности. Таким образом, секреты производства являются лишь одним из видов информации, которая может составлять коммерческую тайну¹⁶².

Статья 10 Федерального закона «О коммерческой тайне» предусматривает следующие меры по охране конфиденциальности информации:

- определение перечня информации, составляющей коммерческую тайну;
- ограничение доступа к информации, составляющей коммерческую тайну, путем установления порядка обращения с этой информацией и контроля за соблюдением такого порядка;
- учет лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, и/или лиц, которым такая информация была предоставлена или передана;
- регулирование отношений по использованию информации, составляющей коммерческую тайну, работниками на основании трудовых договоров и контрагентами на основании гражданско-правовых договоров;
- нанесение на материальные носители (документы), содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну, грифа «Коммерческая тайна» с указанием обладателя этой информации.

С одной стороны, защита коммерческой, как банковской и налоговой тайн, предусмотрена административным и уголовным законодательством. Так, статья 183 УК РФ предусматривает ответственность за незаконные действия с информацией, относящейся к коммерческой, налоговой и банковской тайне.

Однако, с другой стороны, статья 6 Федерального закона «О коммерческой тайне» предусматривает, что «обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, по мотивированному требованию органа государственной власти, иного государственного органа, органа местного самоуправления предоставляет им на безвозмездной основе информацию, составляющую коммерческую тайну. Мотивированное требование должно быть подписано уполномоченным должностным лицом, содержать указание цели и правового основания затребования информации, составляющей коммерческую тайну, и срок предоставления этой информации, если иное не установлено федеральными законами».

Частью второй данной статьи предусмотрено, что государственные и муниципальные органы имеют право затребовать необходимую информацию через суд. В третьей части указанной статьи предусмотрено, что как обладатель коммерческой тайны, так и все ее временные держатели, к которым могут относиться любые органы власти, обязаны предоставить эту информацию по запросу судов, органов предварительного следствия, органов дознания по делам,

¹⁶² Ефремова М.А. Уголовно-правовая охрана сведений, составляющих коммерческую, банковскую и налоговую тайны // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2015. Вып. 1 (27). С. 124-132.

находящимся в их производстве, в порядке и на основаниях, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации.

Таким образом, коммерческая тайна является наименее защищенной информацией из всех видов конфиденциальной информации. Любая коммерческая организация обязана предоставлять информацию, относящуюся к коммерческой тайне, по «мотивированному требованию». Закон не разъясняет данное понятие, оставляя мотивирование на спор между коммерческой организацией и государственным органом. Соответственно, сотрудники органов внутренних дел, которые не относятся к органам предварительного следствия и дознания, могут затребовать коммерческую тайну по «мотивированному требованию». Это касается как оперативных работников, так и участковых уполномоченных полиции и других сотрудников. Единственным ограничением в данном случае является необходимость подписания требования руководителем подразделения органов внутренних дел Российской Федерации.

При этом необходимо отметить, что наличие уголовно-правовой охраны коммерческой тайны должно предполагать аккуратное обращение с данным видом информации сотрудников полиции.

Банковская тайна

Банковской тайной принято считать информацию об операциях, счетах и вкладах клиентов банка. Защита указанных категорий информации должна осуществляться банком в обязательном порядке, вне зависимости от того, выставляет такие условия клиент или корреспондент либо не выставляет.

Институт банковской тайны сформировался достаточно давно. Практически во все времена одним из условий работы кредитных организаций, вне зависимости от их названия, являлась конфиденциальность клиентов. Банковская тайна защищала не только информацию о коммерческой деятельности клиентов, но и их личную и семейную тайну. Как режим защиты институт банковской тайны в основном формируется из норм, имеющих административно-правовую природу, т.е. как система императивных правовых предписаний, обеспечивающих ограничение доступа неуправомоченных лиц к этой информации и функционирование механизма защиты от несанкционированного распространения, хотя устанавливающие его правила формируются в основном гражданским правом¹⁶³.

Институт банковской тайны тесно взаимодействует с институтом коммерческой тайны. Многие исследователи предлагали объединить эти институты, сделав банковскую тайну частью коммерческой тайны. Однако такой подход не представляется верным, поскольку значительная часть информации, относящейся к банковской тайне, не имеет к предпринимательству никакого отношения.

О.М. Олейник отмечает, что понятие «банковской тайны» является одним из центральных понятий банковского законодательства, т.к. отношения, возникающие по поводу банковской тайны, пронизывают всю сферу банковской деятельности¹⁶⁴.

¹⁶³ Фатьянов А.А. Тайна и право: монография. С. 254.

¹⁶⁴ Олейник О.М. Правовые проблемы банковской тайны // Хозяйство и право. 1997. № 6. С. 147.

Прямое определение понятия банковской тайны в действующем законодательстве Российской Федерации отсутствует, но его содержание наиболее полно раскрыто в ст. 26 Федерального закона «О банках и банковской деятельности»¹⁶⁵ и в ст. 857 Гражданского кодекса Российской Федерации¹⁶⁶.

А.Н. Козаковский понимает под банковской тайной «защищаемые банками и иными кредитными организациями сведения о банковских операциях по счетам и сделкам в интересах клиентов, счетах и вкладах своих клиентов и корреспондентов, а также сведения о клиентах и корреспондентах, разглашение которых может нарушить их право на неприкосновенность частной жизни. Банковская тайна выступает самостоятельным объектом права и является отдельным видом конфиденциальной информации как информации с ограниченным доступом»¹⁶⁷.

Д.С. Рудьман считает, что банковская тайна – это «защищаемые банками и иными кредитными организациями сведения о банковских операциях, счетах и вкладах своих клиентов и корреспондентов кредитной организации, а также иные сведения, в т.ч. о клиентах и корреспондентах, за разглашение которых наступает ответственность, предусмотренная законом»¹⁶⁸.

Д.Ю. Гришмановский выделяет следующие основные объекты банковской тайны¹⁶⁹:

1. Тайна банковского счета – сведения о счетах клиентов и корреспондентов и действиях с ними в кредитной организации (о расчетном, текущем, бюджетном, депозитном, валютном, корреспондентском и т.п. счетах, об открытии, закрытии, переводе, переоформлении счета и т.п.).

2. Тайна операций по банковскому счету – сведения о принятии и зачислении поступающих на счет клиента денежных средств, о выполнении его распоряжений по перечислению и выдаче соответствующих сумм со счета, а также проведении других операций и сделок по банковскому счету, предусмотренных договором банковского счета или законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами, обычаями делового оборота. Попытки распространить режим тайны на все банковские операции противоречат ст. 857 ГК РФ, где в п. 1 говорится лишь о тайне операции по счету клиента.

3. Тайна банковского вклада – сведения о всех видах вкладов клиента в кредитной организации (срочные, до востребования, в пользу третьих лиц либо на иных условиях, предусмотренных публичным договором банковского вклада).

¹⁶⁵ О банках и банковской деятельности: Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 // СЗ РФ. 1996. № 6. Ст. 492.

¹⁶⁶ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.

¹⁶⁷ Козаковский А.Н. Право на банковскую тайну // Эпиграф. 2001. № 12. С. 3.

¹⁶⁸ Рудьман Д.С. Доступ к банковской тайне органов внутренних дел // Информационное право. 2012. № 1. С. 14-17.

¹⁶⁹ Гришмановский Д.Ю. Банковская тайна и проблемы доступа к ней органов расследования / Антология научной мысли: к 10-летию Российской академии правосудия: сборник статей / отв. ред. В.В. Ершов, Н.А. Тузов. - Москва: Статут, 2008.

4. Тайна частной жизни клиента или корреспондента – сведения о клиенте или корреспонденте, составляющие его личную, семейную тайну и сохраняемые законом как персональные данные этого клиента или корреспондента.

Исходя из того, какие операции вправе производить банки, очевидно, что к банковской тайне следует относить сведения о проводимых операциях по вкладам и (или) счетам клиентов и (или) корреспондентов. Кроме этого, объектом правовой охраны в качестве банковской тайны является информация о наличии клиентских отношений с банками и (или) иными кредитными организациями и о самом клиенте. Необходимо отметить, что в данном случае речь идет именно о клиенте, а не о корреспонденте, поскольку законодательство запрещает держать в тайне учредительные документы юридического лица.

В научной и публицистической литературе нередко предпринимаются попытки расширенного толкования тайны сведений о клиенте, трактуя ее как необходимость сохранять в тайне все сведения о клиенте, в том числе и о юридическом лице. Причем, поскольку это не установлено непосредственно в законодательных актах Российской Федерации, предлагается решить эту коллизию путем отнесения такой информации к «иным сведениям, устанавливаемым кредитной организацией в качестве банковской тайны». Такая позиция противоречит действующему законодательству, поскольку не подлежат отнесению к банковской тайне сведения, необходимые юридическому лицу для заключения с кредитной организацией соответствующего договора, информация может быть признана банковской тайной при условии ее отнесения к таковой самой кредитной организацией¹⁷⁰.

Сведения об открытии и ведении банковских счетов клиентов и корреспондентов, осуществлении расчетов по поручению физических и юридических лиц полностью отождествляются с ч. 1 ст. 26 Закона о банках, поскольку и по формальным признакам, и по существу относятся к информации, содержащей банковскую тайну. Банк России, организация, осуществляющая функции по обязательному страхованию вкладов, не вправе разглашать сведения о счетах, вкладах, а также сведения о конкретных сделках и об операциях из отчетов кредитных организаций, полученные им в результате исполнения лицензионных, надзорных и контрольных функций, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами.

Уполномоченный орган, осуществляющий меры по противодействию легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, не вправе раскрывать третьим лицам информацию, полученную от кредитных организаций в соответствии с Федеральным законом «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем»¹⁷¹.

За разглашение банковской тайны Банк России, организация, осуществляющая функции по обязательному страхованию вкладов, кредитные, аудитор-

¹⁷⁰ Селезнев С.С. О банковской тайне // Информационное право. 2006. № 2.

¹⁷¹ О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма: Федеральный закон от 07.08.2001 № 115-ФЗ // Российская газета. 2001. № 151-152.

ские и иные организации, уполномоченный орган, осуществляющий меры по противодействию легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, а также их должностные лица и их работники несут ответственность, включая возмещение нанесенного ущерба, в порядке, установленном федеральным законом.

Информация по операциям юридических лиц, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и физических лиц с их согласия представляется кредитными организациями в целях формирования кредитных историй в бюро кредитных историй в порядке и на условиях, которые предусмотрены заключенным с бюро кредитных историй договором в соответствии с Федеральным законом «О кредитных историях»¹⁷².

Отдельно необходимо отметить, что не все сведения, которые банки относят к банковской тайне, являются таковыми. К сведениям, являющимся банковской тайной, нельзя отнести размещение доверенных средств клиентов, куплю-продажу иностранной валюты, выдачу банковских гарантий, осуществление переводов денежных средств без открытия банковских счетов, выдачу поручительств за третьих лиц, доверительное управление денежными средствами и иным имуществом, осуществление операций с драгоценными металлами и драгоценными камнями. Также нельзя отнести к банковской тайне информацию об инкассации денежных средств и кассовом обслуживании, предоставлении в аренду специальных помещений или находящихся в них сейфов, лизинговые операции, оказание консультационных и информационных услуг. Кроме того, не относится к банковской тайне информация о предложениях (например, о вкладах), адресованных неопределенному кругу лиц либо конкретному лицу, поскольку право владельца информации на банковскую тайну возникает с момента заключения договора с банком. Таким образом, попытки распространить режим тайны на все банковские операции противоречат п. 1 ст. 857 ГК РФ, в котором говорится лишь о тайне операций по счету клиента.

Затребовать сведения, составляющие банковскую тайну, могут налоговые и таможенные органы. Также указанные сведения могут быть предоставлены правоохранительным органам в рамках расследования уголовного дела или по решению суда. Кроме того, банковская тайна доступна Счетной палате Российской Федерации, Пенсионному фонду Российской Федерации, Фонду социального страхования Российской Федерации, Агентству по страхованию вкладов, Федеральной службе по финансовому мониторингу, бюро кредитных историй.

В настоящее время порядок предоставления сведений, составляющих банковскую тайну, регулируется статьей 26 Федерального закона «О банках и банковской деятельности». Органы внутренних дел могут получить доступ к банковской тайне или в рамках расследуемых уголовных дел или при осуществлении оперативно-разыскной деятельности.

В соответствии с частью 2 статьи 26 органы предварительного следствия имеют право запрашивать и получать в кредитных организациях справки по

¹⁷² О кредитных историях: Федеральный закон от 30.12.2004 № 218-ФЗ // СЗ РФ. 2005. № 1 (ч. 1). Ст. 44.

операциям и счетам юридических лиц и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, а также по счетам и вкладам физических лиц при соблюдении двух условий: по возбужденным уголовным делам, находящимся в их производстве, и с согласия руководителя следственного органа.

Кроме того, сотрудники органов предварительного следствия имеют доступ к документам, содержащим сведения, составляющие банковскую тайну (расчетным документам, банковским карточкам, кассовым документам, договорам на расчетно-кассовое обслуживание, выпискам из банковских счетов клиентов, другим документам, в том числе содержащимся в юридических делах клиентов), в ходе проведения такого следственного действия, как выемка. Порядок предоставления сотрудникам следственных подразделений в рамках расследования уголовных дел сведений, составляющих банковскую тайну, четко регламентирован уголовно-процессуальным законодательством. Согласно п. 7 ч. 2 ст. 29, ч. 3 ст. 183 УПК РФ выемка предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, а также предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях, производится на основании судебного решения.

Таким образом, порядок получения следователем сведений, относящихся к банковской тайне, практически не отличается от порядка получения других видов конфиденциальной информации: или по решению суда, или с согласия руководителя следственного органа в рамках возбужденного уголовного дела.

А вот в вопросах получения информации, относящейся к банковской тайне, в рамках оперативно-разыскной деятельности за последние годы произошли существенные изменения. Сначала в 2009 году права сотрудников органов внутренних дел на доступ к банковской тайне были существенно уменьшены, после в 2011 году практически ликвидированы, а затем в 2013 году часть прав на доступ к информации оперативным сотрудникам органов внутренних дел была возвращена.

Вступивший в силу с 10 января 2009 года Федеральный закон от 26.12.2008 № 293-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части исключения внепроцессуальных прав органов внутренних дел Российской Федерации, касающихся проверок субъектов предпринимательской деятельности»¹⁷³ внес изменения в Закон Российской Федерации «О милиции» и в Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности», которые существенно ограничили права органов внутренних дел.

Например, органы внутренних дел утратили право проверять имеющуюся информацию о налоговом правонарушении при наличии достаточных данных, указывающих на признаки преступления, связанного с нарушением налогового законодательства. В соответствии со ст. 1 Закона № 293-ФЗ п. 35 ст. 11 Закона

¹⁷³ О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части исключения внепроцессуальных прав органов внутренних дел Российской Федерации, касающихся проверок субъектов предпринимательской деятельности: Федеральный закон от 26.12.2008 № 293-ФЗ // Российская газета. 2008. № 266.

«О милиции», предоставлявший органам внутренних дел такое право, был признан утратившим силу.

Кроме того, в связи с вступлением в силу Закона № 293-ФЗ издан приказ МВД России от 08.01.2009 № 12¹⁷⁴, на основании которого Инструкция «О порядке проведения проверок организаций и физических лиц при наличии достаточных данных, указывающих на признаки преступления, связанного с нарушением законодательства Российской Федерации о налогах и сборах»¹⁷⁵ утратила силу.

При этом в статье 26 Федерального закона «О банках и банковской деятельности» продолжал действовать пункт 3, введенный после ликвидации налоговой полиции и передачи функции по раскрытию и расследованию налоговых преступлений органам внутренних дел. Данный пункт предусматривал, что справки по операциям и счетам юридических лиц и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, выдаются кредитной организацией органам внутренних дел при осуществлении ими функций по выявлению, предупреждению и пресечению налоговых преступлений¹⁷⁶. Таким образом, право оперативных сотрудников органов внутренних дел на доступ к банковской тайне было предусмотрено только при раскрытии налоговых преступлений.

Участие сотрудников органов внутренних дел в выездных налоговых проверках разрешено только совместно с налоговыми органами и регламентировано положениями инструкций, утвержденных межведомственным приказом МВД России, ФНС России от 30.06.2009 № 495/ММ-7-2-347¹⁷⁷.

¹⁷⁴ О признании утратившими силу отдельных нормативных правовых актов МВД России: приказ МВД России от 08.01.2009 № 12 // База данных «Нормативно-правовые акты МВД России».

¹⁷⁵ Об утверждении Инструкции «О порядке проведения проверок организаций и физических лиц при наличии достаточных данных, указывающих на признаки преступления, связанного с нарушением законодательства Российской Федерации о налогах и сборах»: приказ МВД России от 16.03.2004 № 177 (утратил силу) // База данных «Нормативно-правовые акты МВД России».

¹⁷⁶ О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Российской Федерации, признании утратившими силу отдельных законодательных актов Российской Федерации, предоставлении отдельных гарантий сотрудникам органов внутренних дел, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ и упраздняемых федеральных органов налоговой полиции в связи с осуществлением мер по совершенствованию государственного управления: Федеральный закон от 30.06.2003 № 86-ФЗ // Российская газета. 2003. № 126.

¹⁷⁷ Об утверждении порядка взаимодействия органов внутренних дел и налоговых органов по предупреждению, выявлению и пресечению налоговых правонарушений и преступлений» (вместе с «Инструкцией о порядке взаимодействия органов внутренних дел и налоговых органов при организации и проведении выездных налоговых проверок», «Инструкцией о порядке направления органами внутренних дел материалов в налоговые органы при выявлении обстоятельств, требующих совершения действий, отнесенных к полномочиям налоговых органов, для принятия по ним решения», «Инструкцией о порядке направления материалов налоговыми органами в органы внутренних дел при выявлении обстоятельств, позволяющих предполагать совершение нарушения законодательства о налогах и сборах, содержащего признаки преступления»): приказ МВД России № 495, ФНС России № ММ-7-2-347 от 30.06.2009 // Российская газета. 2009. № 173.

Следующие изменения наступили в 2011 году. После принятия Федерального закона «О полиции» сотрудники органов внутренних дел, в соответствии с пунктом 28 статьи 13, имеют право участвовать в налоговых проверках по запросам налоговых органов Российской Федерации. Кроме того, в соответствии с пунктом 4 этой же статьи сотрудники полиции имеют право при выявлении и пресечении налоговых преступлений запрашивать и получать от кредитных организаций справки по операциям и счетам юридических лиц и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица. Кроме того, с 1 января 2011 года подследственность по уголовным делам по налоговым преступлениям была передана от следователей органов внутренних дел следователям Следственного комитета Российской Федерации¹⁷⁸.

В результате сложилась ситуация, что прав на самостоятельное расследование налоговых преступлений у органов внутренних дел нет. Соответственно, вне рамок выездных налоговых проверок, проводимых совместно с налоговыми органами, органы внутренних дел могут осуществлять оперативно-разыскные мероприятия, в том числе получать сведения и документы, составляющие банковскую тайну, только после вынесения постановления о возбуждении уголовного дела в рамках предварительного следствия. Опять же под руководством следователей Следственного комитета Российской Федерации.

При этом банки зачастую отказывались предоставлять информацию, относящуюся к банковской тайне. Особенный упор делался на то, что к налоговым относятся только преступления, предусмотренные статьями 198-199.2 УК РФ. А по всем остальным преступлениям предоставление информации не обязательно, поскольку не предусмотрено статьей 26 Федерального закона «О банках и банковской деятельности». В результате информация при расследовании всех остальных дел экономической направленности практически не предоставлялась¹⁷⁹.

В 2013 году были внесены изменения, которые позволили устранить получившийся правовой вакуум и вернуть органам внутренних дел часть прав по доступу к банковской тайне. Федеральным законом от 28.06.2013 № 134-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части противодействия незаконным финансовым операциям»¹⁸⁰ часть 3 статьи 26 Федерального закона «О банках и банковской деятельности» была признана утратившей силу. Кроме того, статья 26 была дополнена частью 5 следующего содержания.

¹⁷⁸ О внесении изменений в часть первую Налоговый кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации: Федеральный закон от 29.12.2009 № 383-ФЗ // Российская газета. 2009. № 255.

¹⁷⁹ Сидоркин А.И. Практика применения органами внутренних дел законодательства в сфере охраняемой законом тайны // Российский следователь. 2015. № 21. С. 37-43.

¹⁸⁰ О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части противодействия незаконным финансовым операциям: Федеральный закон от 28.06.2013 № 134-ФЗ // Российская газета. 2013. № 141.

Справки по операциям и счетам юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, по операциям, счетам и вкладам физических лиц выдаются на основании судебного решения кредитной организацией должностным лицам органов, уполномоченных осуществлять оперативно-розыскную деятельность, при выполнении ими функций по выявлению, предупреждению и пресечению преступлений по их запросам, направляемым в суд в порядке, предусмотренном статьей 9 Федерального закона от 12 августа 1995 года № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», при наличии сведений о признаках подготавливаемых, совершаемых или совершенных преступлений, а также о лицах, их подготавливающих, совершающих или совершивших, если нет достаточных данных для решения вопроса о возбуждении уголовного дела. Перечни указанных должностных лиц устанавливаются нормативными правовыми актами соответствующих федеральных органов исполнительной власти.

Введенный порядок предусматривает получение информации оперативными подразделениями, но только на основании судебного решения и только уполномоченным должностным лицам.

Для реализации указанного порядка получения информации МВД России был принят приказ МВД России от 28.05.2014 № 446¹⁸¹, который утвердил перечень лиц, имеющих право на обращение в суд и на получение в кредитных организациях информации, относящейся к банковской тайне. Лицами, на которых возложено право обращения в кредитные организации, определены начальник отдела полиции в составе территориального органа МВД России на районном уровне (линейного отдела) и его заместитель – начальник полиции.

Резюмируя вышесказанное, можно констатировать, что на основании ст. 6 Закона «Об оперативно-розыскной деятельности» и ст. 13 Федерального закона «О полиции» органы внутренних дел наделены правом требовать от кредитных организаций предоставления сведений об их клиентах и документов, содержащих информацию о клиенте и проводимых им операциях, в том числе выписок по счетам, копий договоров, иных документов, банковских карточек и другой имеющейся у банка информации. Однако такая информация и документы могут быть предоставлены банком только при наличии согласия руководителя следственного органа или на основании решения суда, при наличии запроса от руководителя органа внутренних дел на районном уровне или начальника полиции данного ОВД.

Представляется, что необходимо внести изменения в части 2 и 4 статьи 26 Федерального закона «О банках и банковской деятельности», указав в качестве лиц, имеющих доступ к банковской тайне, не только органы предварительного следствия, но и органы дознания. Для этого используемую в указанных частях статьи формулировку *«а при наличии согласия руководителя следственного ор-*

¹⁸¹ Об утверждении Перечня должностных лиц органов внутренних дел Российской Федерации, правомочных получать в кредитных организациях на основании судебных решений справки по операциям и счетам юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, по операциям, счетам и вкладам физических лиц: приказ МВД России от 28.05.2014 № 446 // Российская газета. 2014. № 187.

гана - органам предварительного следствия по делам, находящимся в их производстве» необходимо изложить в следующей редакции: «а при наличии согласия руководителя следственного органа (**органа дознания**) - органам предварительного следствия (**дознания**) по делам, находящимся в их производстве».

Анализируя состав правовых отношений, связанных с банковской тайной, можно констатировать следующее: часть отношений, связанная с взаимоотношениями между клиентом и банком, относится к профессиональной тайне. В этом случае одно лицо доверяет тайну, в том числе персональные данные, а другое лицо обязуется ее сохранить в рамках выполнения своих профессиональных обязанностей.

Вторая часть правоотношений является служебной тайной. Когда банковская информация оказывается в распоряжении Банка России, Счетной палаты Российской Федерации, Пенсионного фонда Российской Федерации, Фонда социального страхования Российской Федерации, Агентства по страхованию вкладов, Федеральной службы по финансовому мониторингу, она из профессиональной тайны становится служебной тайной, поскольку ее держателем является государственная организация. Аналогично, когда информация, относящаяся к банковской тайне, используется органами внутренних дел, она становится служебной тайной.

Третья часть отношений, связанных с конфиденциальной банковской информацией, как мы рассмотрели выше, вообще не имеет отношения к банковской тайне и должна быть признана коммерческой тайной.

Таким образом, институт банковской тайны можно признать частично сформированным на настоящий момент. Для устранения существующих правовых неопределенностей необходимо нормативное закрепление перечня сведений, составляющих банковскую тайну.

Налоговая тайна

Институт налоговой тайны является относительно молодым для российского законодательства. Понятие «налоговая тайна» было введено в 1998 году частью первой Налогового кодекса Российской Федерации. До этого в ст. 16 Закона Российской Федерации «Об основах налоговой системы в Российской Федерации»¹⁸² лишь указывалось, что «налоговые органы и их сотрудники обязаны сохранять коммерческую тайну, тайну сведений о вкладах физических лиц и выполнять другие обязанности, предусмотренные Законом РСФСР «О Государственной налоговой службе РСФСР»¹⁸³.

Пункт 1 ст. 102 НК РФ устанавливает, что налоговую тайну составляют любые полученные налоговым органом, органами внутренних дел, органом государственного внебюджетного фонда и таможенным органом сведения о налогоплательщике, за исключением сведений:

- разглашенных налогоплательщиком самостоятельно или с его согласия;

¹⁸² Об основах налоговой системы в Российской Федерации: Закон Российской Федерации от 27.12.1991 № 2118-1 (утратил силу) // Российская газета. 1992. № 56.

¹⁸³ О налоговых органах Российской Федерации: Закон Российской Федерации от 21.03.1991 № 943-1 // Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 15. Ст. 492.

- об идентификационном номере налогоплательщика;
- о нарушениях законодательства о налогах и сборах и мерах ответственности за эти нарушения;
- предоставляемых налоговым (таможенным) или правоохранительным органам других государств в соответствии с международными договорами (соглашениями), одной из сторон которых является Российская Федерация, о взаимном сотрудничестве между налоговыми (таможенными) или правоохранительными органами (в части сведений, предоставленных этим органам).

Анализируя приведенный перечень, можно заметить, что он имеет разрешительный характер и допускает разглашение налоговым органом только строго определенной информации. Вся информация, не вошедшая в список, априори считается конфиденциальной и относится к налоговой тайне.

Необходимо отметить, что состав сведений, составляющих налоговую тайну, достаточно разнороден. Часть из них является коммерческой тайной налогоплательщиков и налоговых агентов. Другая часть не относится к коммерческой тайне налогоплательщика. Например, учредительные документы организации, документы, дающие право заниматься предпринимательской деятельностью, документы о платежеспособности, об уплате налогов и т.д.¹⁸⁴ Однако большую часть данных сведений организация хочет сохранить в конфиденциальном режиме. Кроме того, налоговой тайной являются сведения, относящиеся к персональным данным или являющиеся личной тайной налогоплательщиков.

Информация, составляющая налоговую тайну, поступает в налоговые органы путем предоставления сведений самим налогоплательщиком в процессе исполнения требований налогового законодательства. Сведения о налогоплательщике поступают в распоряжение органов, перечисленных в п. 1 ст. 102 НК РФ, при осуществлении налогового контроля или в порядке взаимного информирования между указанными органами.

Согласно ст. 21 НК РФ налогоплательщики имеют право требовать соблюдения налоговой тайны, а налоговые органы, в свою очередь, обязаны соблюдать эту тайну (ст. 32 НК РФ).

Защищать налоговую тайну обязаны не только налоговые органы. Так, в соответствии с п. 2 ст. 102 НК РФ налоговая тайна не подлежит разглашению налоговыми органами, органами внутренних дел, органами государственных внебюджетных фондов и таможенными органами, их должностными лицами и привлекаемыми специалистами, экспертами, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом. Такие случаи предусмотрены отраслевым законодательством. Сведения, составляющие налоговую тайну, могут быть переданы третьим лицам по решению суда или по мотивированному запросу правоохранительных или государственных органов.

Таким образом, налоговую тайну можно признать разновидностью служебной тайны. Это обусловлено тем, что ее держателями являются государственные органы и организации, которым данная информация стала доступной в связи с их компетенцией в установленном налоговым законодательством порядке.

¹⁸⁴ Кушнарева И. Налоговая тайна // Корпоративный юрист. 2006. № 5.

Рассмотрим порядок доступа к налоговой тайне сотрудников органов внутренних дел.

До 2011 года согласно пункту 34 статьи 11 Закона РФ «О милиции» сотрудники милиции имели право «получать сведения, составляющие налоговую тайну». Пункт 28 статьи 13 Федерального закона «О полиции» предусматривает право полиции участвовать в налоговых проверках по запросам налоговых органов Российской Федерации. А пункт 29 дает право получать в целях предупреждения, выявления и раскрытия преступлений, в соответствии с законодательством РФ, сведения, составляющие налоговую тайну.

Таким образом, формулировка данных пунктов почти не претерпела изменений. Сотрудники органов внутренних дел и раньше, и сейчас имеют доступ к налоговой тайне и могут участвовать в расследовании налоговых преступлений. Однако существуют определенные ограничения, установленные Налоговым кодексом Российской Федерации и подзаконными актами.

В пункте 3 статьи 102 Налогового кодекса Российской Федерации¹⁸⁵ прямо указано, что круг лиц, допущенных к налоговой тайне, устанавливается федеральным органом исполнительной власти. При этом приказ МВД России от 11.01.2012 № 17¹⁸⁶ устанавливает закрытый перечень должностных лиц, имеющих такой доступ, – это руководящие сотрудники, сотрудники подразделений экономической безопасности и противодействия коррупции, сотрудники следствия. В ранее действовавшем приказе доступ к налоговой тайне был только у сотрудников отделов по борьбе с налоговыми преступлениями и на всех сотрудников подразделений экономической безопасности и противодействия коррупции он не распространялся.

Более того, в соответствии со ст. 102 НК РФ налоговой тайной являются любые полученные: а) налоговым органом, б) органами внутренних дел, в) следственным органом; г) органом государственного внебюджетного фонда; д) таможенным органом – сведения о налогоплательщике. Все это значит, что ни у каких других органов, за исключением перечисленных выше, сведений, составляющих налоговую тайну, нет и быть не может. Следовательно, на основании указанного пункта сотрудники органов внутренних дел могут запрашивать документацию только у данных органов.

Порядок доступа государственных органов, органов местного самоуправления, организаций, уполномоченных лиц и других пользователей к конфиденциальной информации налоговых органов, составляющей налоговую тайну, установлен приказом Министерства по налогам и сборам Российской Федерации¹⁸⁷. Названная информация предоставляется только на основании запроса,

¹⁸⁵ Налоговый кодекс РФ (часть первая) от 31.07.1998 № 146-ФЗ // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3824.

¹⁸⁶ Об утверждении Перечня должностных лиц системы МВД России, пользующихся правом доступа к сведениям, составляющим налоговую тайну: приказ МВД России от 11.01.2012 № 17 // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2012. № 17.

¹⁸⁷ Об утверждении Порядка доступа к конфиденциальной информации налоговых органов: приказ МНС России от 03.03.2003 № БГ-3-28/96 // Российская газета. 2003. № 63.

оформленного в письменном виде на бланках установленной формы, и направляется фельдсвязью, почтовыми отправлениями, курьерами, нарочные или в электронном виде по телекоммуникационным каналам связи с реквизитами, позволяющими идентифицировать факт обращения пользователя в налоговый орган. Подпись должностного лица, имеющего право направлять запросы в налоговые органы, подтверждается печатью канцелярии пользователя.

Обоснованием (мотивом) запроса является конкретная цель, связанная с исполнением пользователем определенных федеральным законом обязанностей, для достижения которой ему необходимо использовать запрашиваемую конфиденциальную информацию (например, находящееся в производстве суда, правоохранительного органа дело с указанием его номера; проведение правоохранительным органом оперативно-разыскных мероприятий или проверки по поступившей в этот орган информации с указанием даты и номера документа, на основании которого проводится оперативно-разыскное мероприятие или проверка информации).

Кроме того, согласно Инструкции о порядке направления материалов налоговыми органами в органы внутренних дел при выявлении обстоятельств, позволяющих предполагать совершение нарушения законодательства о налогах и сборах, содержащего признаки преступления¹⁸⁸, акты и копии решений по выездным налоговым проверкам могут направляться в органы внутренних дел налоговыми органами в случае выявления ими признаков преступления, т.е. по инициативе самого налогового органа. Порядок доступа к конфиденциальной информации налоговых органов предусматривает возможность выемки предметов и документов, содержащих охраняемую федеральным законом тайну. Такие процессуальные действия должны производиться в порядке, установленном УПК РФ¹⁸⁹.

Также необходимо остановиться на правах, установленных Федеральным законом «О полиции» в связи с раскрытием и расследованием налоговых преступлений. Пунктом 4 статьи 13 установлено, что органы полиции имеют право при выявлении и пресечении налоговых преступлений запрашивать и получать от кредитных организаций справки по операциям и счетам юридических лиц и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица. Таким образом, органам внутренних дел прямо разрешен доступ к банковской тайне, которая является одним из видов профессиональной тайны.

Однако права сотрудников полиции по раскрытию и расследованию налоговых преступлений вступают в противоречие с изменениями уголовно-процессуального законодательства. Так, с 1 января 2011 года подследственность по уголовным делам по налоговым преступлениям передана от следователей

¹⁸⁸ Об утверждении порядка взаимодействия органов внутренних дел и налоговых органов по предупреждению, выявлению и пресечению налоговых правонарушений и преступлений: приказ МВД России № 495, ФНС РФ № ММ-7-2-347 от 30.06.2009.

¹⁸⁹ Кирилина В.Е. Правовой режим налоговой тайны // Законы России: опыт, анализ, практика. 2010. № 4. С. 83.

органов внутренних дел следователям Следственного комитета Российской Федерации¹⁹⁰. Таким образом, предусмотренные права полицейских в сфере расследования налоговых преступлений не могут быть реализованы в связи с тем, что у полицейских нет права эти преступления расследовать. Теперь полицейские передают следователям СК РФ нужную информацию (рапорты, результаты запросов, проверок и т.д.), а уже те принимают решение о том, есть ли в действиях налогоплательщика или налогового агента состав преступления.

В результате права сотрудников полиции по раскрытию и расследованию налоговых преступлений можно признать фикцией. Участвовать в налоговых проверках органы внутренних дел могут только совместно с налоговыми органами и по их запросу. Следствие по делам о налоговых преступлениях проводят сотрудники Следственного комитета Российской Федерации. Деятельность сотрудников полиции в результате сводится к функциям физической охраны сотрудников налоговых органов и в отдельных случаях функциям извещения сотрудников СК РФ о возможных налоговых преступлениях.

Можно констатировать, что сотрудники органов внутренних дел имеют право на получение информации, относящейся к налоговой тайне, или в рамках расследования уголовного дела, или в процессе оперативно-разыскной деятельности. Причем после внесенных приказом МВД России от 11.01.2012 № 17 изменений раскрываемые преступления не обязательно должны быть налоговыми. Однако в отдельных случаях налоговые органы по-прежнему отказывают в предоставлении информации, если речь идет о преступлениях экономической направленности, но не относящихся к налоговым преступлениям¹⁹¹.

Таможенная тайна

Таможенная тайна по своей правовой сути очень похожа на налоговую тайну. Таможенные органы также собирают определенную информацию для выполнения возложенных на них задач. Данная информация также может относиться к коммерческой тайне организации или являться персональными данными граждан.

Необходимо отметить, что определения таможенной тайны не дает ни Таможенный кодекс Таможенного союза¹⁹², ни другое законодательство.

Однако в соответствии со статьей 8 ТК ТС любая информация, полученная таможенными органами в соответствии с таможенным законодательством Таможенного союза и (или) законодательством государств - членов Таможенного союза, используется такими органами исключительно для таможенных целей, в том числе для предупреждения и пресечения административных правонарушений и преступлений.

¹⁹⁰ О внесении изменений в часть первую НК РФ и отдельные законодательные акты Российской Федерации: Федеральный закон от 29.12.2009 № 383-ФЗ // Российская газета. 2009. № 255.

¹⁹¹ Сидоркин А.И. Практика применения органами внутренних дел законодательства в сфере охраняемой законом тайны // Российский следователь. 2015. № 21. С. 37-43.

¹⁹² Таможенный кодекс Таможенного союза (приложение к Договору о Таможенном кодексе Таможенного союза, принятому Решением Межгосударственного Совета ЕврАзЭС на уровне глав государств от 27.11.2009 № 17) // СЗ РФ. 2010. № 50. Ст. 6615.

Таможенные органы, их должностные лица, а также иные лица, получившие в соответствии с законодательством государств - членов Таможенного союза доступ к информации, не вправе разглашать, использовать в личных целях либо передавать третьим лицам, в том числе государственным органам, информацию, составляющую государственную, коммерческую, банковскую, налоговую или иную охраняемую законом тайну (секреты), и другую конфиденциальную информацию, за исключением случаев, установленных Кодексом и (или) законодательством государств - членов Таможенного союза.

Таможенные органы одного государства - члена Таможенного союза передают предоставленную им информацию государственным органам данного государства - члена Таможенного союза, если такая информация необходима указанным органам для решения задач, возложенных на них законодательством данного государства - члена Таможенного союза, в порядке и с соблюдением требований законодательства данного государства - члена Таможенного союза по защите государственной, коммерческой, банковской, налоговой или иной охраняемой законом тайны (секретов) и другой конфиденциальной информации, а также международных договоров государств - членов Таможенного союза.

Доступ органов внутренних дел к информации, составляющей таможенную тайну, отдельно не регламентирован и осуществляется аналогично доступу к информации, составляющей налоговую тайну.

Таким образом, в Таможенном кодексе Таможенного союза применяется формулировка об использовании информации, составляющей государственную, коммерческую, банковскую, налоговую или иную охраняемую законом тайну. Подобное определение, а точнее его отсутствие, позволяет считать таможенную тайну еще одной разновидностью служебной тайны. Данный вид служебной тайны отличается от других только видом информации, которая составляет указанную тайну, и органами, которые отвечают за ее неразглашение.

Тайна страхования

Следующим видом профессиональной тайны, выделяемым в отечественном праве, является тайна страхования. По своей правовой природе и кругу затрагиваемых общественных отношений данный институт весьма схож с банковской тайной. Как и в случае с ней, речь идет о комплексе сведений, которые страховая организация (страховщик) получают извне, от страхователя, которым может быть как физическое, так и юридическое лицо.

Принципиальное отличие тайны страхования от банковской тайны заключается в субъекте – держателе тайны. В случае с банковской тайной обязанным субъектом всегда является организация (банк или государственная организация). В случае же с тайной страхования в качестве лица, обязанного сохранять тайну страхования, могут выступать не только организации, но и физические лица – страховые агенты и страховые брокеры, правовой статус которых определен в статье 8 Закона Российской Федерации «Об организации страхового дела в Российской Федерации»¹⁹³.

¹⁹³ Об организации страхового дела в Российской Федерации: Закон РФ от 27.11.1992 № 4015-1 // Российская газета. 1993. № 6.

Статья 946 Гражданского кодекса Российской Федерации¹⁹⁴, определяющая основные положения института тайны страхования, всю полноту ответственности за ее соблюдение возлагает на страховщика. Страховщиком, в соответствии со статьей 938 ГК РФ, во всех случаях может являться только юридическое лицо. Однако страховыми агентами и страховыми брокерами могут являться как юридические, так и физические лица. Таким образом, обязанность этих субъектов по обеспечению тайны страхования возникает не в силу закона, а в силу договора между страховой компанией и страховым агентом или страховым брокером. Поэтому непосредственную ответственность перед клиентом за несанкционированное или противоправное разглашение сведений должна нести страховая компания, компенсируя понесенный ущерб путем выставления регрессных требований к виновному в разглашении страховому агенту или страховому брокеру¹⁹⁵.

Получение информации, относящейся к тайне страхования, происходит на этапе подготовки и заключения договора. Статья 946 ГК РФ достаточно четко очерчивает круг сведений, охватываемых институтом тайны страхования, а именно: сведения о страхователе, застрахованном лице и выгодоприобретателе, состоянии их здоровья, а также об имущественном положении этих лиц.

В состав сведений, составляющих тайну страхования, может входить коммерческая тайна организаций. Для физических лиц данные сведения могут являться персональными данными и личной тайной. Вообще, без указания персональных данных страхователя заключение договора страхования невозможно. Таким образом, сведения, составляющие тайну страхования, изначально могут относиться к различным видам конфиденциальной информации.

Аналогично рассмотренным выше видам тайны информация, составляющая тайну страхования, может быть доступна уполномоченным органам по решению суда или по мотивированному запросу. К таким органам относятся суд, прокуратура, органы предварительного расследования, налоговые органы и органы надзора за страховой деятельностью.

Тайна страхования, как и банковская тайна, имеет составную структуру. Пока информация, являющаяся тайной страхования, находится в страховой компании, она является профессиональной тайной. В тот момент, когда вышеуказанные сведения переходят в распоряжение Центрального банка Российской Федерации и других органов финансово-кредитного регулирования, они становятся служебной тайной.

Подводя итог рассмотрению коммерческой, банковской, налоговой, таможенной и страховой тайн, можно сделать следующие выводы.

Коммерческая тайна является первичной тайной коммерческой организации, банковская тайна также частично относится к данному виду. Другие рассмотренные виды тайны образуются в результате передачи соответствующим органам и организациям сведений. Особенностью данного вида тайн явля-

¹⁹⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ // Российская газета. 2001. № 233.

¹⁹⁵ *Фатьянов А.А.* Тайна и право: монография. С. 270.

ется то, что субъект тайны не имеет возможности отказаться от передачи конфиденциальной информации. Максимум, что он может сделать – это выбрать другой банк или страховую компанию.

Налоговая и таможенная тайны являются разновидностями служебной тайны, поскольку субъектом – держателем тайны всегда является государственный орган или организации.

Банковская тайна и тайна страхования имеют более сложную структуру. Пока субъектом – держателем тайны являются негосударственные структуры – банк или страховая компания, данные виды конфиденциальной информации относятся к профессиональной тайне. В тот момент, когда сведения, составляющие банковскую тайну или тайну страхования, оказываются в распоряжении органов финансово-кредитного регулирования, они становятся служебной тайной соответствующих государственных органов и организаций.

Особо необходимо обратить внимание на уголовно-правовую охрану коммерческой, банковской и налоговой тайны, предусмотренную статьей 183 УК РФ. Предметом преступления являются коммерческая, налоговая и банковская тайны. В научных исследованиях высказано мнение, что в качестве предмета данного преступления все три вида тайн могут выступать, только являясь зафиксированными на материальном носителе или ином источнике информации. При этом характер носителя (источника) значения для определения его в качестве предмета преступления не имеет¹⁹⁶. Следует согласиться с данным утверждением, хотя разгласить данные виды конфиденциальной информации можно и в устном порядке, но доказать это будет практически невозможно.

Объективная же сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 183, может быть выражена различными действиями, объединяемыми понятием «собираение». В качестве способов собирания сведений, составляющих коммерческую, банковскую или налоговую тайны, законодатель указывает: похищение документов, подкуп или угрозы, а также иной незаконный способ. Иной незаконный способ собирания сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайны, включает в себя любые действия в виде поиска, отбора, фиксации, обработки, накопления или хранения соответствующих сведений, совершенные с нарушением режима доступа к такой информации.

Часть 2 статьи предусматривает ответственность за незаконные разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, без согласия их владельца лицом, которому она была доверена или стала известна по службе или работе. Разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайны, без согласия их владельца – это несанкционированная всеми владельцами такой информации передача этих сведений любым способом хотя бы одному постороннему лицу. Способ разглашения данных сведений не конкретизирован законодателем и, следовательно

¹⁹⁶ Иванченко Р.Б. Уголовно-правовая защита коммерческой, налоговой и банковской тайн: дис. ... канд. юрид. наук. – Москва, 2003. С. 9.

но, может быть любым: устным, письменным, с использованием средств массовой информации, в том числе компьютерных сетей.¹⁹⁷

Таким образом, ответственность сотрудников органов внутренних дел, которые неправомерным образом использовали информацию, относящуюся к коммерческой, банковской и налоговой тайне, или допустили ее разглашение, будет наступать в соответствии с частью второй статьи 183 УК РФ (а также в соответствии с третьей и четвертой частями статьи). Представляется целесообразным дополнить текст статьи 183 УК РФ, изменив ее название. Название статьи предлагается дополнить таможенной и страховой тайной, сформулировав его следующим образом:

«Статья 183. Незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую, таможенную, страховую или банковскую тайну».

Соответственно, части первая и вторая статьи должны звучать как:

«1. Собираение сведений, составляющих коммерческую, налоговую, таможенную, страховую или банковскую тайну, путем похищения документов, подкупа или угроз, а равно иным незаконным способом - ...

2. Незаконные разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую, налоговую, таможенную, страховую или банковскую тайну, без согласия их владельца лицом, которому она была доверена или стала известна по службе или работе, - ...».

Внесение подобных изменений существенно увеличит защиту рассмотренных видов конфиденциальной информации.

2.4. Правовое регулирование оборота информации, относящейся к аудиторской, нотариальной и адвокатской тайнам

Институты тайны нотариальных действий, аудиторской тайны и адвокатской тайны относятся к видам тайны, при которой информация доверяется лицом конкретному специалисту. От видов тайны, рассмотренных в двух предыдущих параграфах данной главы, указанные виды тайны имеют принципиальное отличие. Оно заключается в возможности выбора человеком как специалиста, так и самого факта обращения к нему.

Аудиторская тайна

Аудиторская деятельность имеет некоторые особенности, которые обуславливают то, что информация, получаемая аудиторами, является конфиденциальной и относится к профессиональной тайне.

¹⁹⁷ Ефремова М.А. Уголовно-правовая охрана сведений, составляющих коммерческую, банковскую и налоговую тайны // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2015. Вып. 1(27). С. 124-132.

Первая особенность заключается в том, аудит является особым видом предпринимательской деятельности по независимой проверке бухгалтерского учета и финансовой (бухгалтерской) отчетности организаций и индивидуальных предпринимателей, осуществляемой специальными субъектами исключительно на профессиональной основе. Указанные субъекты (аудиторские организации, индивидуальные аудиторы) создаются специально для осуществления аудита и не могут заниматься никакой иной предпринимательской деятельностью, помимо сопутствующих аудиту услуг, примерный перечень которых определен Федеральным законом «Об аудиторской деятельности»¹⁹⁸. Для осуществления аудиторской деятельности проводится государственная регистрация в качестве аудиторской организации или индивидуального аудитора при соблюдении установленных для них строгих требований закона. Также обязательным является наличие лицензии на осуществление данного вида деятельности, квалификационных аттестатов, получаемых аудиторами.

Второй особенностью аудиторской деятельности является то, что источником информации, составляющей тайну, являются сведения, полученные аудиторской организацией (индивидуальным аудитором) при осуществлении аудиторской проверки, оказании сопутствующих аудиту услуг.

Наконец, третьей особенностью является законодательное определение информации, полученной аудиторской организацией или аудитором, как конфиденциальной и установление для нее особого правового режима.

Указанный правовой режим установлен в статье 9 Федерального закона «Об аудиторской деятельности». Аудиторскую тайну составляют любые сведения и документы, полученные и (или) составленные аудиторской организацией и ее работниками, а также индивидуальным аудитором и работниками, с которыми им заключены трудовые договоры, при оказании услуг.

Аудиторская организация и ее работники, индивидуальный аудитор и работники, с которыми им заключены трудовые договоры, обязаны соблюдать требование об обеспечении конфиденциальности информации, составляющей аудиторскую тайну.

Аудиторская организация, индивидуальный аудитор не вправе передавать сведения и документы, составляющие аудиторскую тайну, третьим лицам либо разглашать эти сведения и содержание документов без предварительного письменного согласия лица, которому оказывались услуги, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами.

Рассмотрим состав информации, относящейся к аудиторской тайне. Закон определяет, что в состав аудиторской тайны включаются сведения об операциях клиентов аудитора. Также Закон устанавливает обязанность не разглашать любую информацию, ставшую известной аудитору о своем клиенте. В результате режим конфиденциальности распространяется на всю информацию, которая может быть доступна аудиторской организации (индивидуальному аудитору) о своем клиенте в процессе проведения проверки финансовой (бухгалтер-

¹⁹⁸ Об аудиторской деятельности: Федеральный закон от 30.12.2008 № 307-ФЗ // Российская газета. 2008. № 267.

ской) отчетности клиента или оказания какой-либо сопутствующей аудиту услуги. Следует отметить, что при осуществлении аудита и оказании сопутствующих аудиту услуг аудиторская организация (индивидуальный аудитор) может получать доступ к коммерческой тайне, служебным секретам производства (ст. 1470 ГК РФ¹⁹⁹), другим видам тайн. Очевидно, следует предположить, что в состав аудиторской тайны должны входить все сведения, полученные аудиторской организацией (индивидуальным аудитором) при оказании профессиональных услуг²⁰⁰.

И.Н. Соловьев и В.Г. Волков считают, что аудиторской тайной охватываются практически все возможные сведения, касающиеся финансово-хозяйственной деятельности аудируемых лиц, в том числе и документация аудиторской организации (аудитора), составляемая в ходе проведения проверки (по ее результатам), и все получаемые от аудируемого лица материалы (разъяснения должностных лиц, в частности)²⁰¹. Режим аудиторской тайны распространяется даже на копии соответствующих документов, полученных (составленных) в результате оказания аудиторских или связанных с ними услуг.

Федеральные правила (стандарты) аудиторской деятельности²⁰² обязывают аудитора, помимо установления надлежащих процедур для обеспечения конфиденциальности, сохранности рабочих документов, хранить такие документы в течение достаточного периода времени, исходя из особенностей деятельности аудитора, а также законодательных и профессиональных требований, но не менее пяти лет. Таким образом, установлен срок хранения документов, в которых могут быть отражены сведения, составляющие аудиторскую тайну. Однако сроки хранения самой тайны не определены. Представляется, что они могут быть дополнительно установлены субъектом тайны или быть ограничены тем же пятилетним периодом в случае, если субъект тайны дополнительно не оговорил сроки хранения тайны.

Закон предусматривает возможность предоставления сведений, относящихся к аудиторской тайне, третьим лицам только с письменного согласия клиента аудитора. Кроме того, существенно ограничена возможность органов финансово-кредитного регулирования в получении информации, составляющей аудиторскую тайну. Так, п. 4 ст. 82 НК РФ предусматривает, что при осуществлении налогового контроля не допускаются сбор, хранение, использование и распространение информации о налогоплательщике, полученной в нарушение принципа сохранности информации, составляющей профессиональную тайну иных лиц, в частности аудиторскую тайну. В пункте 2 ст. 90 НК РФ определено, что не могут допрашиваться в качестве свидетеля лица, которые получили

¹⁹⁹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ // Российская газета. 2006. № 289.

²⁰⁰ Булгакова Л.И. Правовой режим аудиторской тайны // Журнал российского права. 2008. № 5.

²⁰¹ Соловьев И.Н., Волков В.Г. О получении информации сотрудниками органов внутренних дел // Налоговый вестник. 2005. № 1.

²⁰² Об утверждении федеральных правил (стандартов) аудиторской деятельности: Постановление Правительства Российской Федерации от 23.09.2002 № 696 // СЗ РФ. 2002. № 39. Ст. 3797.

информацию, необходимую для проведения налогового контроля, в связи с исполнением ими своих профессиональных обязанностей, и подобные сведения относятся к профессиональной тайне этих лиц, в частности аудиторов.

Однако информация, составляющая аудиторскую тайну, может быть практически без ограничений получена сотрудниками правоохранительных органов в ходе оперативно-разыскной деятельности или в рамках возбужденного уголовного дела. Так, в пункте 4 статьи 13 Федерального закона «О полиции» предусмотрено право сотрудников полиции запрашивать и получать на безвозмездной основе по мотивированному запросу уполномоченных должностных лиц полиции от государственных и муниципальных органов, общественных объединений, организаций, должностных лиц и граждан сведения, справки, документы (их копии), иную необходимую информацию, в том числе персональные данные граждан, за исключением случаев, когда федеральным законом установлен специальный порядок получения информации.

Также возможность получения данных сведений и документов следует из норм ст. 6 (в части проведения оперативно-разыскного мероприятия – наведения справок) и ст. 15 (в части обязанности физических и юридических лиц исполнять законные требования должностных лиц органов, осуществляющих оперативно-разыскную деятельность) Федерального закона «Об оперативно-разыскной деятельности».

Кроме того, не существует каких-либо ограничений для участия аудитора в судебном процессе. Так, аудиторы могут быть привлечены в качестве свидетелей для дачи свидетельских показаний, если им известно о каких-либо обстоятельствах, подлежащих установлению по рассматриваемому делу (ст. 80 УПК РФ, ст. 55-56 АПК РФ²⁰³, ст. 69 ГПК РФ²⁰⁴).

Таким образом, доступ к сведениям, составляющим аудиторскую тайну, может быть предоставлен по мотивированному требованию правоохранительных органов или решению суда.

Нотариальная тайна

В соответствии с частью 2 статьи 16 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате²⁰⁵ одной из главных обязанностей нотариуса является сохранение в тайне сведений, которые стали ему известны в связи с осуществлением его профессиональной деятельности. Таким образом, нотариальная тайна возникает в силу закона вне зависимости от волеизъявления конкретных субъектов по поводу ее охраны и распространяется на любые сведения, ставшие известными нотариусу, например, о личной жизни обратившегося гражданина и членах его семьи, о составе его имущества, предполагаемых действиях и т.д., представленные нотариусу в устной или письменной форме.

²⁰³ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3012.

²⁰⁴ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

²⁰⁵ Основы законодательства Российской Федерации о нотариате: утв. ВС РФ 11.02.1993 № 4462-1 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 10. Ст. 357.

Кратко нотариальную тайну можно определить как информацию, зарегистрированную в реестре для совершения нотариальных действий и (или) содержащуюся в нотариально оформленных документах, а также иную информацию, полученную нотариусом в процессе оказания юридической помощи по вопросам совершения нотариальных действий.

В соответствии со статьей 1123 ГК РФ нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. Кроме исключительных случаев, заверение завещания осуществляется нотариусом. Поэтому составной частью нотариальной тайны является тайна завещания.

Необходимо отметить, что обязанность сохранения тайны распространяется не только на содержание нотариального действия и соответствующие последствия, но и на сам факт обращения конкретного лица с просьбой о его совершении.

Сохранность нотариальной тайны обеспечивается механизмом ответственности за ее разглашение. В зависимости от характера нанесенного ущерба нотариус может быть привлечен к административной или уголовной ответственности (ст. 13.14 КоАП РФ, ст. 202 УК РФ). По иску заинтересованных лиц в случае умышленного разглашения сведений о совершенном нотариальном действии нотариус может быть привлечен и к материальной ответственности (ст. 17 Основ).

Одной из наиболее сложных задач, связанных с тайной нотариальных действий, является установление срока хранения данного вида сведений. Закон не предусматривает конкретных сроков хранения нотариальной тайны. В соответствии с частью второй статьи 5 «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» нотариусу при исполнении служебных обязанностей, а также лицам, работающим в нотариальной конторе, «запрещается разглашать сведения, оглашать документы, которые стали им известны в связи с совершением нотариальных действий, в том числе после сложения полномочий или увольнения, за исключением случаев, предусмотренных Основами». Перечень таких оснований изложен в части четвертой статьи 5 и в части четвертой статьи 16 Основ:

- справки о совершении нотариальных действий выдаются только по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными и гражданскими делами;

- справки о завещании – только после смерти завещателя.

А.А. Фатьянов предлагает установить сроки, определяющие право на доступ любых лиц к таким сведениям при нахождении их на архивном хранении уже как к документам, имеющим не практическую, а историческую ценность²⁰⁶. При этом он считает, что для юридических лиц срок хранения нотариальной тайны должен составлять 30 лет, а для физических – 75 лет.

²⁰⁶ Фатьянов А.А. Тайна и право: монография. С. 262.

Нередко соблюдение нотариусом требований защиты нотариальной тайны приводит к возникновению конфликтов между частноправовыми интересами и интересами публичными, разрешение которых продолжается в суде. Такое противостояние спровоцировано неясностью законодательных положений, регулирующих, с одной стороны, случаи и порядок представления нотариусом сведений, составляющих нотариальную тайну, а с другой стороны, полномочия должностных лиц органов власти и организаций²⁰⁷.

Частью 4 статьи 5 Основ установлен порядок представления нотариусом сведений о совершенных нотариальных действиях и перечень лиц, по запросу которых нотариус обязан представлять указанную информацию. Так, справки о совершенных нотариальных действиях выдаются по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными, гражданскими или административными делами, а также по требованию судебных приставов-исполнителей в связи с находящимися в их производстве материалами по исполнению исполнительных документов. Справки о завещании выдаются только после смерти завещателя.

В вышеприведенном перечне отсутствуют органы дознания, хотя у них в производстве могут также находиться уголовные дела, а также органы, осуществляющие оперативно-разыскную деятельность. Полиция, реализующая права, предоставленные ст. 13 Федерального закона «О полиции», также не указана в данном перечне. Однако сотрудники органов внутренних дел все равно регулярно обращаются к нотариусам за получением информации и, как правило, получают отказ. Выход из данной ситуации состоит в предоставлении нотариусу информации, что запрашиваемые сведения необходимы для расследования уголовного дела. Так, ГУВД Самарской области в 2004 году обратило внимание своих сотрудников на необходимость прикладывать к запросу в адрес нотариуса о представлении сведений о совершенном нотариальном действии копию постановления о возбуждении уголовного дела²⁰⁸.

Таким образом, доступ к нотариальной тайне в целом и к тайне завещания в частности может быть осуществлен только в рамках возбужденного дела или по решению суда. Отдельно необходимо отметить судебных приставов-исполнителей, которые получили возможность доступа к нотариальной тайне в связи с находящимися в их производстве материалами по исполнению исполнительных документов.

Адвокатская тайна

Следующим видом профессиональной деятельности, по отношению к которой сохранение в тайне доверенной в процессе ее осуществления информации признается обязательным условием, является адвокатская деятельность.

Адвокатскую тайну можно рассматривать как особый порядок правового регулирования отношений адвоката и доверителя (поверенные правоотноше-

²⁰⁷ Сычев О.М. Институт нотариальной тайны не отменен! // Законы России: опыт, анализ, практика. 2007. № 7.

²⁰⁸ Письмо Главного следственного управления при ГУВД Самарской области от 29 ноября 2004. № 12/14-11568 начальникам ГО-РО-ГУ РОВД Самарской области.

ния), а также отношений данных субъектов с третьими лицами, прежде всего с правоохранительными и судебными органами (смежные правоотношения), которые в исключительных ситуациях могут на законном основании иметь доступ к содержанию тайны, но не вправе использовать соответствующую информацию²⁰⁹.

Понятие адвокатской тайны и ее содержания дано в ст. 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»²¹⁰: адвокатской тайной являются любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю.

Кодекс профессиональной этики адвоката²¹¹, обязанность по соблюдению которого возложена на адвокатов ч. 4 ст. 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», к таким сведениям относит:

- факт обращения к адвокату, включая имена и названия доверителей;
- все доказательства и документы, собранные адвокатом в ходе подготовки к делу;
- сведения, полученные адвокатом от доверителей;
- информацию о доверителе, ставшую известной адвокату в процессе оказания юридической помощи;
- содержание правовых советов, данных непосредственно доверителю или ему предназначенных;
- все адвокатское производство по делу;
- условия соглашения об оказании юридической помощи, включая денежные расчеты между адвокатом и доверителем;
- любые другие сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи.

К сведениям, составляющим адвокатскую тайну, также относится информация, полученная адвокатом в процессе его профессиональной деятельности, не только в отношении клиента, но и любых других лиц. Все эти сведения, перечень которых, очевидно, не носит исчерпывающего характера, являются объектом адвокатской тайны.

В силу положений законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре, уголовно-процессуального законодательства, других законодательных положений сведения, составляющие адвокатскую тайну, приобретают особый правовой режим. Правовой режим адвокатской тайны для адвокатов и третьих лиц, создающий гарантии конфиденциальности отношений адвоката с доверителем, заключается в установленных запретах и ограничениях как для самого адвоката, так и для иных лиц.

²⁰⁹ Пилипенко Ю.С. Понятие адвокатской тайны // Адвокатская практика. 2010. № 2. С. 14.

²¹⁰ Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации: Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ // Российская газета. 2002. № 100.

²¹¹ Кодекс профессиональной этики адвоката: принят Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 // Российская газета. 2005. № 222.

В отличие от нотариусов, имеющих дело, как правило, с документированной информацией, соответствующим образом оформленной и учтенной, адвокаты получают доверительные сведения как в виде тех же документов, так и устно. Границы этих сведений достаточно широки, так как широки границы самих видов оказываемой юридической помощи. Возлагая на адвоката обязанность сохранения в тайне доверенных сведений, законодатель одновременно наложил запрет на привлечение адвоката в качестве свидетеля, который может быть допрошен об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с исполнением обязанностей защитника и представителя²¹².

Адвокат – это ключевая фигура разрешения правовой ситуации. В силу его профессиональных знаний, опыта и правового статуса он, обладая необходимыми сведениями, вырабатывает тактику и стратегию защиты интересов доверителя (всеми не запрещенными законами средствами) и ее реализует. Тем самым адвокат становится ключевым звеном оказания доверителю юридической помощи²¹³.

Ю.С. Пилипенко отмечает, что обязанность адвоката хранить тайну и наличие соответствующих этой обязанности иммунитетов и правомочий являются базовыми, объективными условиями квалифицированной защиты прав. К числу субъективных условий можно отнести профессиональную квалификацию адвоката (как юриста и представителя адвокатской профессии) и правомерность его поведения, в том числе определяемую требованием конфиденциальности. То есть конфиденциальность представляет собой одно из неотъемлемых качеств (свойств) квалифицированной юридической помощи, имеющих отношение и к субъективным, и к объективным условиям ее оказания²¹⁴.

Статья 18 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» содержит запрет истребовать от адвокатов, а также от работников адвокатских образований, адвокатских палат или Федеральной палаты адвокатов сведения, связанные с оказанием юридической помощи по конкретным делам. Статья 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» устанавливает запрет на вызов и допрос адвоката в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием.

Согласно Определению Конституционного Суда Российской Федерации адвокат освобожден от обязанности давать свидетельские показания об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с выполнением обязанностей защитника или представителя в уголовном деле²¹⁵. Тем самым конфиденциаль-

²¹² *Фатьянов А.А.* Тайна и право: монография. С. 266.

²¹³ *Буробин В.Н., Плетнев В.Ю.* Правовой режим адвокатской тайны // Бизнес-адвокат. 2006. № 3, 4.

²¹⁴ *Пилипенко Ю.С.* Адвокатская тайна как гарантия права на защиту // Адвокат. 2008. № 4.

²¹⁵ По жалобе гражданина Паршуткина Виктора Васильевича на нарушение его конституционных прав и свобод пунктом 1 части второй статьи 72 УПК РСФСР и статьями 15 и 16 Положения об адвокатуре РСФСР: Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 06.07.2000 № 128-О // Российская газета. 2000. № 149.

ность сведений, доверенных подзащитным адвокату в связи с выполнением последним своих профессиональных функций (адвокатская тайна), находится под защитой.

Уголовно-процессуальное законодательство устанавливает аналогичное правило в отношении сведений, которые стали известны адвокату в связи с осуществлением его профессиональной деятельности. Так, адвокат не может быть допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи. В отношении сведений об этих обстоятельствах адвокат наделен свидетельским иммунитетом (п. 40 ст. 5, пп. 3 п. 3 ст. 56 УПК РФ).

Единственное исключение из правила конфиденциальности зафиксировано в пункте 4 статьи 6 Кодекса профессиональной этики адвоката: «Без согласия доверителя адвокат вправе использовать сообщенные ему доверителем сведения в объеме, который адвокат считает разумно необходимым для обоснования своей позиции при рассмотрении гражданского спора между ним и доверителем или для своей защиты по возбужденному против него дисциплинарному производству или уголовному делу».

Однако доступ к адвокатской тайне возможен при определенных обстоятельствах. Такими обстоятельствами могут быть проведение оперативно-разыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката.

В соответствии со статьей 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» проведение оперативно-разыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности) допускается только на основании судебного решения. Получение судебного решения при проведении оперативно-разыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката не только является дополнительной гарантией независимости данного лица, но и обеспечивает сохранение адвокатской тайны²¹⁶.

В то же время процедура проведения следственных действий в отношении адвоката не вполне согласуется с иными положениями действующего законодательства. В гл. 52 УПК РФ закреплены особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц, к которым отнесен адвокат. При этом адвокату установлена единственная особенность, состоящая в том, что уголовное дело в отношении адвоката возбуждается прокурором на основании заключения судьи районного суда. При буквальном же понимании нормы ст. 448 УПК РФ можно сделать вывод о том, что судебное решение должно предшествовать каждому случаю производства любого следственного действия в отношении адвоката.

Адвокатская тайна значительно отличается от других видов профессиональных тайн своей абсолютностью, даже если ее соблюдение входит в противоречие с моралью и гражданской позицией самого адвоката. Адвокат не вправе

²¹⁶ Соловьев И.Н., Волков В.Г. О получении информации сотрудниками органов внутренних дел // Налоговый вестник. 2005. № 1.

ве разглашать сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием юридической помощи, что приводит к тому, что о совершенном его клиентом преступлении или подготовке преступления адвокат обязан умолчать.

В целом обязанность адвоката молчать о совершенном преступлении редко подвергается сомнению даже прокурорами²¹⁷. Как заметил С. Ария, «при состоявшемся действии сообщение о нем может преследовать единственную цель – кару», и адвокат не может выступать как помощник карательных органов государства²¹⁸.

В случае с информацией о готовящемся преступлении ситуация несколько сложнее. Ю.С. Пилипенко считает, что данный вопрос лежит в этической плоскости и адвокату следует руководствоваться при его решении не столько нормами Уголовного кодекса Российской Федерации, сколько отчетливым представлением о нравственной возможности либо невозможности молчания в соответствующих ситуациях²¹⁹. Однако, с нашей точки зрения, правильным является подход, предложенный М.Ю. Барщевским, который считает, что разглашение конфиденциальной информации, необходимое для предотвращения преступления, будет законным, если у адвоката имеются достаточные основания предполагать, что существует реальная вероятность совершения преступления и неизбежно складывается ситуация, когда предупреждение преступления путем разглашения информации является единственной возможностью его предотвращения... поскольку адвокатская тайна не есть «величина самоценная» и само понятие адвокатской тайны возникло в интересах общества, то и степень ее охраны должна соотноситься с теми же интересами общества²²⁰.

Подводя итог рассмотрению аудиторской, нотариальной и адвокатской тайн, необходимо отметить, что они относятся к профессиональным тайнам и являются поверенными тайнами. Можно признать рассмотренные в данном параграфе виды конфиденциальной информации классическим примером профессиональной тайны. Как уже отмечалось, субъект тайны имеет возможность выбрать того специалиста, которому он доверяет и, соответственно, поверяет свои тайны. При этом субъект тайны может вообще не обращаться к указанным специалистам в случае, если он не доверяет самому институту соответствующей тайны.

Однако рассмотренные виды профессиональной тайны отличаются по порядку доступа к ним. Если по нотариальной и аудиторской тайне предусмотрен стандартный порядок доступа к конфиденциальной информации, то адвокатская тайна имеет абсолютный характер и не подлежит разглашению. Так, информация, составляющая аудиторскую тайну, может быть практически без ограничений получена сотрудниками правоохранительных органов в ходе оперативно-разыскной деятельности или в рамках возбужденного уголовного дела. Информация, составляющая нотариальную тайну, может быть предоставлена

²¹⁷ Лукошкина С.В. Иммунитеты в российском уголовном судопроизводстве: дис. ... канд. юрид. наук. – Иркутск, 2005. С. 137.

²¹⁸ Ария С. Об адвокатской тайне // Российская юстиция. 1997. № 2. С. 37.

²¹⁹ Пилипенко Ю.С. Отечественная доктрина об абсолютности или относительности адвокатской тайны // Адвокатская практика. 2009. № 6. С. 20.

²²⁰ Барщевский М.Ю. Адвокатская этика. – Москва, 2000. С. 142-143.

по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными, гражданскими или административными делами, а также по требованию судебных приставов-исполнителей в связи с находящимися в их производстве материалами по исполнению исполнительных документов. Доступ к информации, составляющей адвокатскую тайну, возможен только в случае уголовного преследования самого адвоката или его спора с доверителем.

2.5. Правовое регулирование оборота информации, относящейся к тайне связи и журналистской тайне

Отдельно необходимо рассмотреть два вида тайны, которые имеют отношение к сфере информации. Как тайна связи, так и журналистская тайна тесно связаны с конституционными правами граждан.

Тайна связи

В соответствии с пунктом 2 статьи 23 Конституции Российской Федерации каждый человек имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ограничение этого права допустимо только на основании судебного решения, что относит судебный контроль к числу гарантий, препятствующих необоснованным ограничениям указанного права человека и гражданина. Указанное конституционное положение нашло свое развитие в статье 63 Федерального закона «О связи», где определено, что на территории Российской Федерации гарантируется тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электросвязи и сетям почтовой связи²²¹.

Также необходимо заметить, что тайна переписки, почтовых, телеграфных и иных сообщений, входящих в сферу деятельности операторов почтовой связи, гарантируется государством в соответствии со статьей 15 Федерального закона «О почтовой связи»²²². Осмотр и вскрытие почтовых отправлений, осмотр их вложений, а также иные ограничения тайны связи допускаются только на основании судебного решения. Все операторы почтовой связи обязаны обеспечивать соблюдение тайны связи. Информация об адресных данных пользователей услуг почтовой связи, о почтовых отправлениях, почтовых переводах денежных средств, телеграфных и иных сообщениях, входящих в сферу деятельности операторов почтовой связи, а также сами эти почтовые отправления, переводимые денежные средства, телеграфные и иные сообщения являются тайной связи и могут выдаваться только отправителям (адресатам) или их представителям.

Определение тайны связи не закреплено ни в одном из законодательных актов. В этой связи А.В. Юшкевич предлагает следующее определение тайны

²²¹ О связи: Федеральный закон от 07.07.2003 № 126-ФЗ // СЗ РФ. 2003. № 28. Ст. 2895.

²²² О почтовой связи: Федеральный закон от 17.07.1999 № 176-ФЗ // Российская газета. 1999. № 140-141.

связи. Тайна связи – юридически охраняемые сведения, передаваемые по сетям электросвязи и сетям почтовой связи от одного пользователя к другому опосредованно через исполнителя любым способом передачи информации: телефонные сообщения, почтовые, телеграфные и иные сообщения, входящие в сферу деятельности оператора связи. К тайне связи приравниваются данные, фиксируемые биллинговой системой оператора связи: время разговора, его продолжительность, номера вызывающего и вызываемого абонентов. Применительно к электронной почте такими сведениями являются: адреса отправителя и получателя, время отправления или доставки, длина сообщения²²³.

Необходимо отметить, что в положениях статьи 23 Конституции Российской Федерации и статьи 15 Федерального закона «О почтовой связи» указано, что доступ к сведениям, составляющим тайну связи, возможен только на основании судебного решения. Подобный подход был подтвержден Конституционным Судом Российской Федерации. Так, в пункте 2 Определения от 2 октября 2003 г. № 345-О²²⁴ Конституционный Суд Российской Федерации разъяснил, что право каждого на тайну телефонных переговоров по своему конституционно-правовому смыслу предполагает комплекс действий по защите информации, получаемой по каналам телефонной связи, независимо от времени поступления, степени полноты и содержания сведений, фиксируемых на отдельных этапах ее осуществления.

Соответственно, информацией, составляющей охраняемую Конституцией Российской Федерации и федеральными законами тайну телефонных переговоров, считаются любые сведения, передаваемые, сохраняемые и устанавливаемые с помощью телефонной аппаратуры, включая данные о входящих и исходящих сигналах соединения телефонных аппаратов конкретных пользователей связи; для доступа к указанным сведениям органам, осуществляющим оперативно-разыскную деятельность, необходимо получение судебного решения. Иное означало бы несоблюдение требования п. 2 ст. 23 Конституции Российской Федерации о возможности ограничения права на тайну телефонных переговоров только на основании судебного решения.

Однако, несмотря на решение Конституционного Суда Российской Федерации, часть вторая статьи 63 Федерального закона «О связи» предусматривает возможность ограничения права на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электросвязи и сетям почтовой связи, в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Данная норма соответствует положению п. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации, установившему, что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности,

²²³ Юшкевич А.В. Актуальные вопросы соблюдения тайны связи // Правовые вопросы связи. 2008. № 1.

²²⁴ Об отказе в принятии к рассмотрению запроса Советского районного суда города Липецка о проверке конституционности части четвертой статьи 32 Федерального закона «О связи»: Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 02.10.2003 № 345-О // Российская газета. 2003. № 250.

здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

К таким законам, например, относится Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности», предусматривающий в перечне оперативно-розыскных мероприятий право уполномоченных государственных органов наводить справки (п. 2 ст. 6), осуществлять контроль за сообщениями, передаваемыми по сетям электросвязи (п. 9 ст. 6), прослушивать телефонные переговоры (п. 10 ст. 6) и снимать информацию с технических каналов связи (п. 11 ст. 6).

В результате возникает законодательное противоречие, причем фактически определение Конституционного Суда Российской Федерации и положения статьи 15 Федерального закона «О почтовой связи» не выполняются, поскольку приоритет отдается положениям Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности».

В.А. Вайпан отмечает, что закрепленная в п. 2 ст. 63 Закона о связи обязанность операторов связи по обеспечению соблюдения тайны связи носит общий характер и должна выполняться в любом случае независимо от деятельности и обязанностей иных субъектов, например, установленной Законом ответственности уполномоченных органов и их должностных лиц за законность проведения оперативно-розыскных мероприятий. В связи с этим операторы связи должны давать соответствующую информацию об абонентах лишь при предоставлении органами, осуществляющими оперативно-розыскные мероприятия, предусмотренных законом документов²²⁵.

В соответствии со статьей 9 Закона об оперативно-розыскной деятельности по результатам рассмотрения материалов, представленных инициатором проведения оперативно-розыскного мероприятия, судья разрешает проведение соответствующего оперативно-розыскного мероприятия, которое ограничивает конституционное право гражданина на тайну телефонных переговоров, либо отказывает в его проведении, о чем выносит мотивированное постановление. Постановление, заверенное печатью, выдается инициатору проведения оперативно-розыскного мероприятия одновременно с возвращением представленных им материалов.

Таким образом, уполномоченный орган должен представить оператору связи заверенное оригиналом печати постановление суда. В случае нахождения оперативного подразделения уполномоченного органа в другом субъекте РФ предоставление судебного акта может быть обеспечено путем непосредственного предоставления судебного акта оператору связи представителем уполномоченного органа либо посредством федеральной фельдъегерской связи.

Статья 64 Федерального закона «О связи» также предусматривает обязанность операторов связи предоставлять уполномоченным государственным органам информацию о пользователях услугами связи и об оказанных им услугах связи, а также иную информацию, необходимую для выполнения возложенных на эти органы задач, в случаях, установленных федеральными законами. Указанная обязанность операторов связи реализуется за счет предоставления круглосуточного доступа уполномоченным государственным органам к базам данных об

²²⁵ Вайпан В.А. Тайна связи // Право и экономика. 2006. № 8.

абонентах и о расчетах за оказанные услуги связи, в том числе о соединениях, трафике и платежах абонентов. Правовой основой такого взаимодействия служит Постановление Правительства Российской Федерации «Об утверждении Правил взаимодействия операторов связи с уполномоченными государственными органами, осуществляющими оперативно-разыскную деятельность»²²⁶.

Уполномоченными органами, осуществляющими взаимодействие с операторами связи при проведении в рамках оперативно-разыскной деятельности оперативно-разыскных мероприятий, связанных с использованием технических средств, являются органы федеральной службы безопасности. При отсутствии у органов федеральной службы безопасности необходимых оперативно-технических возможностей указанные мероприятия осуществляют органы внутренних дел.

Оператор связи обязан своевременно обновлять информацию, содержащуюся в базах данных об абонентах оператора связи и оказанных им услугах связи (далее – базы данных). Указанная информация должна храниться оператором связи в течение 3 лет.

Доступ осуществляется при предоставлении соответствующих документов (судебного постановления, мотивированного постановления руководителя оперативного подразделения, запроса). При этом в рамках взаимодействия оператора связи с уполномоченным органом ФСБ (или внутренних дел) доступ к информации об абонентах, не требующей получения судебного постановления, может быть предоставлен на постоянной основе в автоматизированном режиме без истребования официального письменного запроса для каждого автоматизированного запроса о фамилии, имени, отчестве абонента, месте жительства и паспортных данных.

Наведение справок иными органами осуществляется не в режиме автоматизированного круглосуточного доступа, а в режиме направления (предоставления) письменных запросов с приложением при необходимости судебного постановления, заверенного оригиналом печати. При этом в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством и с соблюдением тайны связи операторы связи обязаны оказывать указанным органам содействие при проведении следственных действий (выдавать справки, допускать к средствам связи с целью прослушивания телефонных переговоров и снятия информации с технических каналов связи, разрешать осмотр вложений, ознакомление с корреспонденцией и т.п.).

Пункт 1 статьи 13 УПК РФ предусматривает, что ограничение права гражданина на тайну переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений допускается только на основании судебного решения. Аналогично пункт 2 статьи 13 УПК РФ указывает, что наложение ареста на почтовые и телеграфные отправления и их выемка в учреждениях связи, контроль и запись телефонных и иных переговоров могут производиться только на основании судебного решения. Поэтому следователь любого ведомства, в

²²⁶ Об утверждении Правил взаимодействия операторов связи с уполномоченными государственными органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность: Постановление Правительства Российской Федерации от 27.08.2005 № 538 // Российская газета. 2005. № 195.

том числе и следователь МВД России, в случаях, предусмотренных подпунктами 8 и 11 пункта 2 статьи 29 УПК РФ, возбуждает перед судом ходатайство о производстве следственного действия, включая и ходатайство о производстве выемки в учреждениях связи.

В случаях, когда не требуется выемка и достаточно просто получения информации следователь, дознаватель, судья могут обратиться в организацию связи с письменным запросом в целях получения сведений об абоненте. Если этот запрос об абоненте ограничивается персональными данными абонента, собранными оператором связи в процессе оказания услуг связи, раскрытие которых не нарушает тайну связи, такие сведения могут быть предоставлены без судебного решения. Эти сведения имеются в организациях связи, и данные организации обязаны их представить по запросу органов, производящих предварительное следствие, дознание. Однако встречаются отдельные случаи отказа в предоставлении таких сведений, со ссылкой на решение Конституционного Суда Российской Федерации²²⁷.

Можно отметить, что современный уровень технологии позволяет фактически осуществлять тотальный контроль за большинством видов электрической связи. Да и традиционные виды связи - почтовая и телеграфная - в изменившихся общественно-политических условиях, поставивших задачу максимального обеспечения прав и свобод человека и гражданина, свободы и безопасности предпринимательства, должны обеспечивать тайну сообщений на основе более совершенной системы правового регулирования. Здесь необходима вдумчивая и кропотливая работа, которая, как мы смеем надеяться, в конечном итоге позволит создать качественные правовые регуляторы обеспечения тайны связи. И разворачивание усилий в этом направлении тем более необходимо, так как системы телекоммуникационного информационного общения, взаимодействия являются основой для нового качественного уровня развития человеческой цивилизации – информационного общества.

Журналистская тайна

Охрана источников информации журналистов (журналистской тайны) является важной гарантией свободы массовой информации и предусмотренного ст. 29 Конституции РФ права каждого свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом.

Понятие журналистской тайны содержится в Декларации, принятой Международной федерацией журналистов²²⁸, содержащей основные принципы профессиональной этики журналистов. В п. 6 данной Декларации предусмотрено, что журналист сохраняет профессиональную тайну: источник информации, не желающий обнародовать себя, должен оставаться нерассекреченным. Следовательно, под журналистской тайной мы понимаем данные о лице - источнике информации, не желающем раскрывать себя в качестве такого источника.

²²⁷ Сидоркин А.И. Практика применения органами внутренних дел законодательства в сфере охраняемой законом тайны // Российский следователь. 2015. № 21.

²²⁸ Правовые и этические нормы журналистской деятельности в документах. – Москва: Право и СМИ, 1998. С. 120.

Статья 41 Закона Российской Федерации «О средствах массовой информации»²²⁹ устанавливает, что редакция обязана сохранять в тайне источник информации и не вправе называть лицо, предоставившее сведения с условием неразглашения его имени, за исключением случая, когда соответствующее требование поступило от суда в связи с находящимся в его производстве делом.

Таким образом, ответственность за конфиденциальность информации, относящейся к журналистской тайне, несет редакция, то есть организация. Сбором информации для средства массовой информации занимается, в силу своих профессиональных обязанностей, журналист, который, в соответствии со ст. 49 Закона «О средствах массовой информации», обязан сохранять конфиденциальность информации и (или) ее источника. Некоторые авторы считают, что если сбором информации занимается журналист, то именно на него должна распространяться норма ст. 41 Закона «О средствах массовой информации»²³⁰.

Сотрудники редакции, а также главный редактор как лицо, возглавляющее редакцию и принимающее окончательные решения в отношении производства и выпуска средства массовой информации, могут обладать сведениями об источнике информации журналиста. Кроме того, ответственность за достоверность информации, размещенной в СМИ, несет именно редакция. В итоге редактор все равно должен проверить источник полученной информации, в результате чего ему станет известна журналистская тайна. Таким образом, возложение ответственности за неразглашение журналистской тайны на редакцию представляется правильным.

И.Н. Соловьев и В.Г. Волков отмечают, что сохранность в тайне источника информации может иметь отношение к самому широкому кругу субъектов - юридическим и физическим лицам, объединениям граждан и т.д. В совокупности «источник информации» и «лицо», чье имя не разглашается редакцией, охватывают весь возможный круг источников информации, носителей информации, которые могут представлять профессиональный интерес редакции средства массовой информации²³¹.

Информация, относящаяся к журналистской тайне, может быть затребована по мотивированному требованию правоохранительного органа или в судебном порядке. В соответствии с ч. 2 ст. 144 УПК РФ главный редактор средства массовой информации обязан передать по требованию следователя или органа дознания имеющиеся в распоряжении соответствующего средства массовой информации документы и материалы, подтверждающие сообщение о преступлении, а также данные о лице, предоставившем указанную информацию, за исключением случаев, когда это лицо поставило условие о сохранении в тайне источника информации.

²²⁹ О средствах массовой информации: Закон Российской Федерации от 27.12.1991 № 2124-1 // Российская газета. 1992. № 32.

²³⁰ Григорьев Ф.Г. Журналистская тайна и проблемы ее обеспечения при производстве по уголовным делам // Адвокатская практика. 2007. № 3.

²³¹ Соловьев И.Н., Волков В.Г. О получении информации сотрудниками органов внутренних дел // Налоговый вестник. 2005. № 1.

Кодекс профессиональной этики российского журналиста²³² возлагает на журналиста обязанность сохранения профессиональной тайны в отношении источника информации, полученной конфиденциальным путем. Никто не может принудить его к раскрытию этого источника. Право на анонимность может быть нарушено лишь в исключительных случаях, когда имеется подозрение, что источник сознательно исказил истину, а также когда упоминание имени источника представляет собой единственный способ избежать тяжкого и неминуемого ущерба для людей.

Однако практика показывает, что приоритетными являются нормы УПК РФ. В результате сведения об источнике информации могут быть затребованы не только на стадии рассмотрения дела в суде, но и на стадии предварительного следствия. Соответствующего свидетельского иммунитета не предусмотрено ни самим Законом «О средствах массовой информации», ни УПК РФ и при отказе предоставить информацию следователю, если редактор привлечен в качестве свидетеля, на него может быть возложена уголовная ответственность по ст. 308 УК РФ за отказ от дачи показаний.

Подводя итог рассмотрению тайны связи и журналистской тайны, можно резюмировать, что указанные виды тайны относятся к профессиональной тайне. Держателями данных видов тайны являются организации, оказывающие услуги связи и редакции средств массовой информации. Данная информация попадает к ним в связи с исполнением определенных профессиональных функций. Журналистская тайна относится к типу поверенных тайн, поскольку лицо, предоставляющее информацию, имеет возможность выбора не только журналиста и средства массовой информации, но и самого факта обращения в средства массовой информации. Информация, составляющая тайну связи, попадает к оператору связи вне зависимости от субъекта тайны. Однако у субъекта тайны остается возможность выбора организации связи и вообще самого факта связи.

Доступ к информации, являющейся тайной связи, возможен по решению суда. Кроме того, операторы связи предоставляют соответствующую информацию органам, имеющим право осуществлять оперативно-разыскную деятельность при предоставлении предусмотренных законом документов. Доступ уполномоченных государственных органов к базам данных об абонентах и о расчетах за оказанные услуги связи, в том числе о соединениях, трафике и платежах абонентов, обеспечивается в автоматическом режиме.

Практически аналогичная ситуация сложилась в отношении информации, являющейся журналистской тайной. Она должна быть предоставлена по решению суда или на этапе предварительного следствия в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством.

²³² Кодекс профессиональной этики российского журналиста, принятый Конгрессом журналистов России 23 июня 1994 г. / Право и этика в работе журналиста. – Екатеринбург: Уральский ун-т, 1996. С. 203.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Рассмотрев правовое регулирование оборота конфиденциальной информации, относящейся к служебной тайне, и проанализировав использование сведений, относящихся к служебной и профессиональной тайне, в органах внутренних дел, мы можем сделать следующие выводы.

1. Анализ видов информации ограниченного доступа позволил сделать вывод, что только два вида конфиденциальной информации не имеют правовой защиты в виде профильного закона – это служебная и профессиональная тайны.

Информация ограниченного доступа, называемая кратко «тайна», является институтом социального характера и непосредственно связана с общественными отношениями. Причем, отношение к разным видам тайны в стране определяется как зависимостью от общественно-политической обстановки в обществе, так и общечеловеческими ценностями, особенностями культуры, общественным строем, экономической системой. От социально-экономической структуры общества напрямую зависит соотношение институтов коммерческой, предпринимательской тайны, с одной стороны, и служебной, государственной тайны, с другой. При увеличении роли государственного регулирования в экономике значительно увеличивается значение служебной тайны и некоторых видов профессиональных тайн за счет уменьшения значения коммерческой тайны.

Проведенный анализ позволил сформулировать общее понятие тайны следующим образом:

***Тайна** – это охраняемая государством конфиденциальная информация, незаконное получение, разглашение, использование которой создает угрозу нанесения вреда правам и законным интересам граждан, общества, государства и влечет за собой привлечение виновных к ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.*

Классификацию видов тайны предпочтительнее всего проводить по критерию преемственности, подразделив тайны на первичные и производные тайны. К первичным тайнам относятся государственная тайна, личная и семейная тайна (персональные данные), а также коммерческая тайна. К производным тайнам относятся почти все виды профессиональной тайны, тайна следствия и судопроизводства. Особое положение занимает служебная тайна, которая может относиться как к первичным, так и к производным тайнам в зависимости от способа образования.

2. Профессиональная тайна является наиболее обширным институтом из всех видов конфиденциальной информации. Общим признаком всех видов профессиональной тайны является то, что эта конфиденциальная информация добровольно доверяется лицу, исполняющему профессиональные обязанности, по выбору владельца этой информации. В свою очередь, лицо, которому в силу его профессии была доверена такая информация, обязано по закону обеспечить ее сохранность как профессиональной тайны в соответствии с действующим законодательством.

Профессиональные тайны предпочтительнее всего подразделить на два вида по способу формирования предмета тайны на профессионально-доверенные и иные профессиональные тайны. Анализ определений дефиниции «профессиональная тайна», предложенных учеными, позволил сформулировать определение понятия «профессиональная тайна».

Профессиональная тайна – это конфиденциальная информация, ставшая известной лицу или организации исключительно в силу исполнения ими своих профессиональных обязанностей или определенных видов деятельности, не связанных с государственной или муниципальной службой, незаконное получение или распространение которых может повлечь за собой вред правам и законным интересам другого лица.

Несмотря на отсутствие профильного закона, регулирующего оборот профессиональной тайны, каждый ее вид имеет самостоятельное законодательное закрепление.

3. В настоящий момент служебная тайна является единственным видом конфиденциальной информации, которая не урегулирована законодательно. Дефиниция «служебная тайна», которая была установлена в ГК РФ, отменена, а новая не установлена. Единственный нормативный правовой акт федерального уровня, определяющий порядок оборота информации, относящейся к служебной тайне, принят в 1994 году. Таким образом, институт служебной тайны на настоящий момент представлен исключительно ведомственными нормативными актами. Исключением являются только отдельные виды служебной тайны, урегулированные по принципу профессиональной тайны профильными федеральными законами. К ним относятся, например, налоговая и таможенная тайны. Однако сведения служебного характера большей части государственных и муниципальных органов власти не имеют такой «профильной» защиты.

В этой связи формирование института служебной тайны является необходимым условием укрепления правопорядка, упорядочения общественных отношений и обеспечения реализации гражданами своего конституционного права на доступ к информации. Первым шагом в создании института служебной тайны должно стать принятие Федерального закона «О служебной тайне». Указанный закон должен закрепить понятие служебной тайны, определить перечень сведений, которые могут быть отнесены к служебной тайне, ответственность обладателя информации, относящейся к служебной тайне, за обеспечение ее конфиденциальности.

Однако в случае дальнейших задержек с принятием закона о служебной тайне возможно создание отдельной главы в Федеральном законе от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», которая бы регулировала оборот данного вида конфиденциальной информации. Кроме того, проблему законодательного закрепления определения служебной тайны можно решить, дополнив статью 2 указанного закона пунктом следующего содержания:

«Служебная тайна – это конфиденциальные сведения, образующиеся в процессе деятельности государственного или муниципального органа или организации, а также конфиденциальные сведения, полученные органом или орга-

низацией в соответствии с их компетенцией в установленном законодательством порядке».

Наметившуюся тенденцию по закреплению перечней информации, обязательной для размещения на сайтах органов государственной власти, можно признать положительной. Также активно развиваются механизмы предоставления отдельных видов информации государственными и муниципальными органами гражданам и организациям. В качестве основного механизма можно назвать предоставление государственных и муниципальных услуг, в том числе в электронном виде. Однако, реализация данного направления не решает вопросов правовой защиты конфиденциальных сведений служебного характера от доступа посторонних лиц.

4. Опираясь на определение служебной тайны, мы сформулировали, что ***служебная тайна органов внутренних дел – это конфиденциальные сведения, образующиеся в процессе деятельности органов внутренних дел, а также конфиденциальные сведения, полученные органами внутренних дел в соответствии с их компетенцией в установленном законодательством порядке.***

Практически любые сведения оперативно-служебного характера, которые разрабатываются в органах внутренних дел, должны восприниматься как конфиденциальная информация, не подлежащая распространению. Однако статья 8 Федерального закона «О полиции» фактически предусматривает приоритетность принципа открытости и публичности над безопасностью и конфиденциальностью информации.

Для устранения указанного законодательного пробела необходимо изложить пункт 1 статьи 17 Федерального закона «О полиции» в следующей редакции:

«1. Конфиденциальные сведения, образующиеся в процессе деятельности полиции, а также конфиденциальные сведения, полученные сотрудниками полиции в соответствии с их компетенцией, являются *служебной тайной полиции* и охраняются в установленном законодательством порядке.

Полиция имеет право обрабатывать данные о гражданах, необходимые для выполнения возложенных на нее обязанностей, с последующим внесением полученной информации в банки данных о гражданах (далее – банки данных).»

Информация, составляющая профессиональную и служебную тайну, вне зависимости от ее вида после перехода в пользование сотрудников органов внутренних дел становится служебной тайной. После принятия Федерального закона «О полиции» доступ сотрудников органов внутренних дел к обозначенным видам конфиденциальной информации обеспечивается в связи с расследуемыми уголовными делами и находящимися в производстве делами об административных правонарушениях, а также в связи с проверкой зарегистрированных в установленном порядке заявлений и сообщений о преступлениях, об административных правонарушениях, о происшествиях, разрешение которых отнесено к компетенции полиции. Кроме того, возможен доступ сотрудников полиции к указанной конфиденциальной информации в соответствии с Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности». Ответственность за

обеспечение конфиденциальности такой информации несут лица, которым был предоставлен доступ к ней.

5. Анализ *врачебной тайны* показал, что она включает в себя две составляющие, различающиеся по способу формирования предмета тайны. Информация, полученная в процессе выполнения медицинским персоналом своих профессиональных обязанностей, является в основном профессиональной тайной. Только та часть конфиденциальной информации, которая передана в управление здравоохранения муниципального уровня или вышестоящий орган власти, может быть признана служебной тайной. Второй составляющей врачебной тайны является информация, полученная от пациентов в процессе их регистрации и оформления. В этой части врачебная тайна относится к персональным данным и ее оборот должен регулироваться законодательством о персональных данных.

Доступ сотрудников органов внутренних дел к информации, составляющей врачебную тайну, возможен в рамках возбужденного уголовного дела. Также данную информацию медицинские учреждения сами сообщают в органы внутренних дел при наличии у них оснований полагать, что вред здоровью гражданина причинен в результате противоправных действий. Кроме того, сотрудники полиции имеют право запрашивать информацию о гражданах, имеющих медицинские противопоказания или ограничения к водительской деятельности. Также с 2016 года органам внутренних дел доступна информация, относящаяся к врачебной тайне, о лицах, признанных больными наркоманией либо потребляющих наркотические средства или психотропные вещества.

Тайна усыновления относится к служебной тайне в связи с тем, что доступ к данной информации имеют должностные лица государства и уполномоченные на осуществление государственных функций лица органов местного самоуправления. Доступ сотрудников органов внутренних дел к тайне усыновления возможен только в рамках уголовного дела.

Тайна исповеди по своей юридической сущности является профессиональной тайной и относится к виду поверенных тайн. Тайна исповеди не доступна для правоохранительных органов и суда.

6. Анализ *банковской тайны и тайны страхования* показал, что они имеют сложную структуру. Пока субъектом держателем тайны являются негосударственные структуры – банк или страховая компания, данные виды конфиденциальной информации относятся к профессиональной тайне. В тот момент, когда сведения, составляющие банковскую тайну или тайну страхования, оказываются в распоряжении органов финансово-кредитного регулирования, они становятся служебной тайной соответствующих государственных органов и организаций.

Налоговая и таможенная тайны являются разновидностями служебной тайны, поскольку субъектом держателем тайны всегда является государственный орган или организация.

Все вышеуказанные тайны образуются в результате передачи соответствующим органам и организациям сведений. Особенностью данного вида тайн является то, что субъект тайны не имеет возможности отказаться от передачи конфиденциальной информации.

Коммерческая тайна является самостоятельным видом информации ограниченного доступа. Коммерческая тайна образуется в процессе деятельности коммерческой организации. Аналогично коммерческой тайне часть информации, относящейся к банковской тайне и тайне страхования, также может образовываться в процессе деятельности банка или страховой компании.

Доступ сотрудников подразделений следствия и дознания ко всем видам «экономических тайн» возможен при расследовании уголовных дел, но только при наличии согласия руководителя следственного органа (органа дознания). При этом дознаватели, в отличие от следователей, не имеют возможности запрашивать информацию, относящуюся к банковской тайне. Представляется, что необходимо внести изменения в части 2 и 4 статьи 26 Федерального закона «О банках и банковской деятельности», указав в качестве лиц, имеющих доступ к банковской тайне, не только органы предварительного следствия, но и органы дознания. Для этого используемую в указанных частях статьи формулировку «*а при наличии согласия руководителя следственного органа - органам предварительного следствия по делам, находящимся в их производстве*» необходимо изложить в следующей редакции: «*а при наличии согласия руководителя следственного органа (органа дознания) - органам предварительного следствия (дознания) по делам, находящимся в их производстве*».

Доступ сотрудников оперативных подразделений органов внутренних дел к «экономическим тайнам» возможен или по мотивированному запросу в связи с осуществлением оперативно-разыскной деятельности, или по решению суда. Необходимо отметить, что до недавнего времени доступ к банковской тайне оперативных подразделений был фактически закрыт. Внесенные в 2013 году изменения допускают предоставление информации, относящейся к банковской тайне, в оперативно-разыскных целях, однако только по решению суда.

Отдельно необходимо отметить, что налоговые органы обязаны предоставлять информацию при выявлении обстоятельств, позволяющих предполагать совершение нарушения законодательства о налогах и сборах, содержащего признаки преступления. Однако с 1 января 2011 года следствие по налоговым преступлениям передано в Следственный комитет Российской Федерации, а участие органов внутренних дел в налоговых проверках возможно только по запросу налоговых органов. Таким образом, доступ к указанным «экономическим» видам тайны сотрудников полиции возможен, только если уголовное дело возбуждено по другим статьям или полиция привлечена для расследования по запросу СК РФ.

Рассмотрение уголовно-правовой охраны коммерческой, банковской и налоговой тайн, предусмотренной статьей 183 УК РФ, позволило предложить расширить действие статьи, дополнив ее таможенной и страховой тайной, которые имеют аналогичную природу. Для этого предлагается изменить название указанной статьи, изложив его в следующей редакции:

«Статья 183. Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую, таможенную, страховую или банковскую тайны».

Соответственно, части первая и вторая статьи должны звучать как:

«1. Собираение сведений, составляющих коммерческую, налоговую, таможенную, страховую или банковскую тайны, путем похищения документов, подкупа или угроз, а равно иным незаконным способом - ...

2. Незаконные разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую, налоговую, таможенную, страховую или банковскую тайны, без согласия их владельца лицом, которому она была доверена или стала известна по службе или работе, - ...».

7. Анализ аудиторской, нотариальной и адвокатской тайн позволил сделать вывод, что они относятся к профессиональным тайнам и являются поверенными тайнами. В случае с данными видами тайн субъект тайны имеет возможность выбрать того специалиста, которому он доверяет и, соответственно, поверяет свои тайны.

Указанные виды профессиональной тайны отличаются по порядку доступа к ним. Доступ сотрудников органов внутренних дел к аудиторской тайне возможен в ходе оперативно-разыскной деятельности или в рамках возбужденного уголовного дела. Доступ сотрудников органов внутренних дел к нотариальной тайне возможен в связи с находящимися в их производстве делами. В отличие от нотариальной и аудиторской тайн, адвокатская тайна имеет абсолютный характер. Доступ к ней возможен только в случае уголовного преследования самого адвоката или его спора с доверителем.

8. Анализ тайны связи и журналистской тайны показал, что указанные виды тайны относятся к профессиональной тайне. Держателями данных видов тайны являются организации, оказывающие услуги связи, и редакции средств массовой информации. Данная информация попадает к ним в связи с исполнением определенных профессиональных функций.

Доступ органов внутренних дел к информации, являющейся тайной связи, возможен или по решению суда, или по мотивированному запросу в рамках оперативно-разыскной деятельности, или в автоматическом круглосуточном режиме как уполномоченному государственному органу. Доступ органов внутренних дел к информации, являющейся журналистской тайной, предоставляется или по решению суда, или на этапе предварительного следствия в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством.

9. Необходимо отметить, что некоторые виды конфиденциальной информации не были рассмотрены в рамках данной работы. Это так называемые процессуальные тайны. К ним относятся тайна следствия (ст. 161 УПК РФ), тайна судопроизводства (ст. 298 и 341 УПК РФ), тайна сведений о защищаемых лицах (ст. 9 Федерального закона «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства»), конфиденциальность третейского разбирательства (ст. 22 Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации»²³³) и некоторые другие виды тайн. Правовое регулирование указанных тайн подробно анализируется в рамках соответствующих отраслей науки.

²³³ О третейских судах в РФ: Федеральный закон от 24.07.2002 № 102-ФЗ // Российская газета. 2002. № 137.

10. Анализ порядка доступа сотрудников органов внутренних дел к информации, относящейся конфиденциальной информации других лиц, показал следующее. Деятельность сотрудников органов внутренних дел по осуществлению доступа к информации регламентирована Федеральными законами «О полиции» и «Об оперативно-розыскной деятельности». При этом, несмотря на более четкие формулировки о предоставлении информации, использованные в Федеральном законе «О полиции», ситуация с затребованием сведений практически не претерпела изменений.

Так, возможность сотрудников органов внутренних дел требовать информацию не означает обязанность организаций и граждан во всех случаях ее предоставлять. Даже в тех случаях, когда у сотрудников органов внутренних дел есть право на получение информации, это право не означает возможность получения доступа к документам коммерческих организаций, в том числе содержащим профессиональную или коммерческую тайну. Ответственности субъектов предпринимательской деятельности за непредставление ими информации или документации фактически нет, поскольку статья 19.7 КоАП РФ предусматривает максимальный штраф до 5 тысяч рублей с юридического лица. В результате полноценный доступ к информации, относящейся к профессиональной тайне, сотрудники органов внутренних дел могут получить только в рамках возбужденного уголовного дела.

11. Направление защиты информации, полученной от граждан (объем таких сведений весьма велик, разнороден), в деятельности полиции имеет существенное значение, так как через эту категорию осуществляется практическая реализация конституционного права человека и гражданина на личную и семейную тайну, и она не может базироваться исключительно на фундаменте интуиции и моральных качеств сотрудников полиции.

Умение сохранять в тайне сведения служебного характера является важнейшим профессиональным качеством сотрудников полиции, необходимым для успешного выполнения стоящих перед ними задач. При этом проявление высокой бдительности считается юридической обязанностью сотрудников органов внутренних дел, закрепленной в законодательных и ведомственных нормативных актах. Однако некоторые сотрудники часто недооценивают опасность утечки таких сведений. Особенно это касается случаев, когда изначально информация является не служебной тайной органов внутренних дел, а профессиональной или служебной тайной налоговых органов, банков, таможенных органов, нотариусов, аудиторов и т.д. Использование сведений, составляющих служебную или профессиональную тайну, в служебной деятельности органов внутренних дел может приводить и приводит к утечке таких сведений или их открытому разглашению.

Построение и нормальное функционирование системы защиты информации ограниченного доступа, несомненно, окажут существенное позитивное воздействие на решение общих задач органов внутренних дел, позволят повысить эффективность их деятельности и через это обеспечить более сильную защиту граждан и общества в целом от преступных и иных противоправных посягательств.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

Законодательные и нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2014. № 31. Ст. 4398.
2. Таможенный кодекс Таможенного союза (приложение к Договору о Таможенном кодексе Таможенного союза, принятому Решением Межгосударственного Совета ЕврАзЭС на уровне глав государств от 27.11.2009 № 17) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2010. № 50. Ст. 6615.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1994. № 32.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 14-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 5.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ // Российская газета. 2001. № 233.
6. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ // Российская газета. 2006. № 289.
7. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. № 46.
8. Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24.07.2002 № 95-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. № 30. Ст. 3012.
9. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ // Российская газета. 2001. № 256.
10. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 № 146-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 31. Ст. 3824.
11. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 1. Ст. 16.
12. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ // Российская газета. 2001. № 249.
13. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 25. Ст. 2954.
14. Уголовный кодекс РСФСР: утв. ВС РСФСР 27.10.1960 // Свод законов РСФСР. Т. 8.
15. О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием государственного управления в сфере контроля за оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров и в сфере миграции: Федеральный закон от 03.07.2016 № 305-ФЗ // Российская газета. 2016. № 151.
16. О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части противодействия незаконным финансовым операциям: Федеральный закон от 28.06.2013 № 134-ФЗ // Российская газета. 2013. № 141.

17. Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации: Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ // Российская газета. 2011. № 263.
18. О полиции: Федеральный закон от 07.02.2011 № 3-ФЗ // Российская газета. 2011. № 25.
19. Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации: Федеральный закон от 29.11.2010 № 326-ФЗ // Российская газета. 2010. № 274.
20. Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг: Федеральный закон от 27.07.2010 № 210-ФЗ // Российская газета. 2010. № 168.
21. Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления: Федеральный закон от 09.02.2009 № 8-ФЗ // Российская газета. 2009. № 25.
22. Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации: Федеральный закон от 22.12.2008 № 262-ФЗ // Российская газета. 2008. № 265.
23. О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части исключения внепроцессуальных прав органов внутренних дел Российской Федерации, касающихся проверок субъектов предпринимательской деятельности: Федеральный закон от 26.12.2008 № 293-ФЗ // Российская газета. 2008. № 266.
24. Об аудиторской деятельности: Федеральный закон от 30.12.2008 № 307-ФЗ // Российская газета. 2008. № 267.
25. Об исполнительном производстве: Федеральный закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ // Российская газета. 2007. № 223.
26. О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации: Федеральный закон от 18.12.2006 № 231-ФЗ // Российская газета. 2006. № 289.
27. Об информации, информационных технологиях и о защите информации: Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. № 31 (1 ч.). Ст. 3448.
28. О персональных данных: Федеральный закон от 27.07.2006 № 152-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. № 31 (1 ч.). Ст. 3451.
29. О кредитных историях: Федеральный закон от 30.12.2004 № 218-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2005. № 1 (часть 1). Ст. 44.
30. О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства: Федеральный закон от 20.08.2004 № 119-ФЗ // Российская газета. 2004. № 182.
31. О коммерческой тайне: Федеральный закон от 29.07.2004 № 98-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2004. № 32. Ст. 3283.
32. О связи: Федеральный закон от 07.07.2003 № 126-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2003. № 28. Ст. 2895.
33. О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Российской Федерации, признании утратившими силу отдельных законодательных актов Российской Федерации, предоставлении отдельных гарантий сотрудникам органов внутренних дел, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ и упраздняемых федеральных органов налоговой полиции в связи с осуществлением мер по совершенствованию государственного управления: Федеральный закон от 30.06.2003 № 86-ФЗ // Российская газета. 2003. № 126.
34. О третейских судах в РФ: Федеральный закон от 24.07.2002 № 102-ФЗ // Российская газета. 2002. № 137.

35. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ: Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ // Российская газета. 2002. № 100.
36. О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма: Федеральный закон от 07.08.2001 № 115-ФЗ // Российская газета. 2001. № 151-152.
37. О почтовой связи: Федеральный закон от 17.07.1999 № 176-ФЗ // Российская газета. 1999. № 140-141.
38. О статусе военнослужащих: Федеральный закон от 27.05.1998 № 76-ФЗ // Российская газета. 1998. № 104.
39. Об актах гражданского состояния: Федеральный закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ // Российская газета. 1997. № 224.
40. О свободе совести и о религиозных объединениях: Федеральный закон от 26.09.1997 № 125-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. № 39. Ст. 4465.
41. Об акционерных обществах: Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ // Российская газета. 1995. № 248.
42. Об оперативно-розыскной деятельности: Федеральный закон от 12.08.1995 № 144-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1995. № 33. Ст. 3349.
43. О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов: Федеральный закон от 20.04.1995 № 45-ФЗ // Российская газета. 1995. № 82.
44. Об информации, информатизации и защите информации: Федеральный закон от 20.02.1995 № 24-ФЗ (утратил силу) // Российская газета. 1995. № 39.
45. Об обязательном экземпляре документов: Федеральный закон от 29.12.1994 № 77-ФЗ // Российская газета. 1995. № 11-12.
46. О банках и банковской деятельности: Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 6. Ст. 492.
47. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате: утв. ВС РФ 11.02.1993 г. № 4462-1 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 10.
48. О государственной тайне: Закон Российской Федерации от 21.07.1993 № 5485-1 // Российская газета. 1993. № 182.
49. Об основах налоговой системы в Российской Федерации: Закон Российской Федерации от 27.12.1991 № 2118-1 (утратил силу) // Российская газета. 1992. № 56.
50. Об организации страхового дела в Российской Федерации: Закон Российской Федерации от 27.11.1992 № 4015-1 // Российская газета. 1993. № 6.
51. О трансплантации органов и (или) тканей человека: Закон Российской Федерации от 22.12.1992 № 4180-1 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 2.
52. О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании: Закон Российской Федерации от 02.07.1992 № 3185-1 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 33.
53. О средствах массовой информации: Закон Российской Федерации от 27.12.1991 № 2124-1 // Российская газета. 1992. № 32.
54. О милиции: Закон Российской Федерации от 18.04.1991 № 1026-1 (утратил силу) // Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 16.
55. О налоговых органах Российской Федерации: Закон Российской Федерации от 21.03.1991 № 943-1 // Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 15.
56. Послание Президента Российской Федерации Федеральному Собранию от 05.11.2008 // Российская газета. 2008. № 230.

57. Перечень сведений конфиденциального характера: Указ Президента Российской Федерации от 06.03.1997 № 188 // Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. № 10. Ст. 1127.

58. Об объявлении амнистии в связи со 100-летием учреждения Государственной Думы в России: Постановление ГД ФС РФ от 19.04.2006 № 3043-IV ГД // Российская газета. 2006. № 84.

59. Об обеспечении доступа к общедоступной информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в форме открытых данных: Постановление Правительства Российской Федерации от 10.07.2013 № 583 // Собрание законодательства Российской Федерации. 2013. № 30 (часть II). Ст. 4107.

60. О единой системе межведомственного электронного взаимодействия (вместе с «Положением о единой системе межведомственного электронного взаимодействия»): Постановление Правительства Российской Федерации от 08.09.2010 № 697 // Собрание законодательства Российской Федерации. 2010. № 38. Ст. 4823.

61. Об обеспечении доступа к информации о деятельности Правительства Российской Федерации и федеральных органов исполнительной власти: Постановление Правительства Российской Федерации от 24.11.2009 № 953 // Собрание законодательства Российской Федерации. 2009. № 48. Ст. 5832.

62. Об утверждении Правил взаимодействия операторов связи с уполномоченными государственными органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность: Постановление Правительства Российской Федерации от 27.08.2005 № 538 // Российская газета. 2005. № 195.

63. Об утверждении федеральных правил (стандартов) аудиторской деятельности: Постановление Правительства Российской Федерации от 23.09.2002 № 696 // Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. № 39. Ст. 3797.

64. Об утверждении Положения о порядке обращения со служебной информацией ограниченного распространения в федеральных органах исполнительной власти: Постановление Правительства Российской Федерации от 03.11.1994 № 1233 // Собрание законодательства Российской Федерации. 2005. № 30 (ч. II). Ст. 3165.

65. Об утверждении Перечня должностных лиц органов внутренних дел Российской Федерации, правомочных получать в кредитных организациях на основании судебных решений справки по операциям и счетам юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, по операциям, счетам и вкладам физических лиц: приказ МВД России от 28.05.2014 № 446 // Российская газета. 2014. № 187.

66. Об утверждении Порядка информирования медицинскими организациями органов внутренних дел о поступлении пациентов, в отношении которых имеются достаточные основания полагать, что вред их здоровью причинен в результате противоправных действий: приказ Минздравсоцразвития России от 17.05.2012 № 565н // Российская газета. 2012. № 177.

67. Об утверждении Перечня должностных лиц системы МВД России, пользующихся правом доступа к сведениям, составляющим налоговую тайну: приказ МВД России от 11.01.2012 № 17 // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2012. № 17.

68. О признании утратившим силу Приказа Министерства здравоохранения Российской Федерации и Министерства внутренних дел Российской Федерации от 09.01.1998 № 4/8 «Об утверждении Инструкции о порядке взаимодействия лечебно-профилактических учреждений и органов внутренних дел Российской Федерации при

поступлении (обращении) в лечебно-профилактические учреждения граждан с телесными повреждениями насильственного характера»: приказ Минздравсоцразвития России № 352, МВД России № 361 от 12.05.2010 // Бюллетень трудового и социального законодательства Российской Федерации. 2010. № 6.

69. Об утверждении порядка взаимодействия органов внутренних дел и налоговых органов по предупреждению, выявлению и пресечению налоговых правонарушений и преступлений» (вместе с «Инструкцией о порядке взаимодействия органов внутренних дел и налоговых органов при организации и проведении выездных налоговых проверок», «Инструкцией о порядке направления органами внутренних дел материалов в налоговые органы при выявлении обстоятельств, требующих совершения действий, отнесенных к полномочиям налоговых органов, для принятия по ним решения», «Инструкцией о порядке направления материалов налоговыми органами в органы внутренних дел при выявлении обстоятельств, позволяющих предполагать совершение нарушения законодательства о налогах и сборах, содержащего признаки преступления»): приказ МВД России № 495, ФНС России № ММ-7-2-347 от 30.06.2009 // Российская газета. 2009. № 173.

70. Об утверждении Концепции информатизации органов внутренних дел Российской Федерации и внутренних войск МВД России до 2012 года: приказ МВД России от 04.04.2009 № 280 // Доступ из Базы данных «Нормативно-правовые акты МВД России».

71. О признании утратившими силу отдельных нормативных правовых актов МВД России: приказ МВД России от 08.01.2009 № 12 // Доступ из Базы данных «Нормативно-правовые акты МВД России».

72. Об утверждении новой редакции программы МВД России «Создание единой информационно-телекоммуникационной системы органов внутренних дел»: приказ МВД России от 20.05.2008 № 435 // Доступ из Базы данных «Нормативно-правовые акты МВД России».

73. Об утверждении Порядка доступа к конфиденциальной информации налоговых органов: приказ МНС России от 03.03.2003 № БГ-3-28/96 // Российская газета. 2003. № 63.

74. О соблюдении конфиденциальности сведений, составляющих врачебную тайну: приказ Федерального фонда обязательного медицинского страхования от 25.03.1998 № 30 // СПС «КонсультантПлюс».

75. Об утверждении Инструкции о порядке взаимодействия лечебно-профилактических учреждений и органов внутренних дел Российской Федерации при поступлении (обращении) в лечебно-профилактические учреждения граждан с телесными повреждениями насильственного характера: приказ Минздрава России № 4, МВД России от 09.01.1998 № 8 (утратил силу) // СПС «КонсультантПлюс».

76. О мерах по обеспечению режима секретности в работе с документами: приказ МВД России от 05.10.1992 № 352 (утратил силу) // Доступ из Базы данных «Нормативно-правовые акты МВД России».

77. Об отказе в принятии к рассмотрению запроса Советского районного суда города Липецка о проверке конституционности части четвертой статьи 32 Федерального закона от 16.02.1995 «О связи»: Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 02.10.2003 № 345-О // Российская газета. 2003. № 250.

78. По жалобе гражданина Паршуткина Виктора Васильевича на нарушение его конституционных прав и свобод пунктом 1 части второй статьи 72 УПК РСФСР и

статьями 15 и 16 Положения об адвокатуре РСФСР: Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 06.07.2000 № 128-О // Российская газета. 2000. № 149.

79. Об оставлении без удовлетворения заявления о признании недействующими пунктов 1.2 и 1.7 Положения о порядке обращения со служебной информацией ограниченного распространения в федеральных органах исполнительной власти, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.11.1994 № 1233: Решение Верховного Суда Российской Федерации от 12.02.2007 № ГКПИ06-1417 // СПС «КонсультантПлюс».

80. Паспорт проекта Федерального закона № 124871-4 «О служебной тайне» от 2004 г. // СПС «Консультант Плюс».

81. Паспорт проекта Федерального закона № 124871-4 «О служебной тайне» (внесен депутатами Государственной Думы ФС РФ В.В. Бобыревым, А.Н. Волковым, М.И. Гришанковым, В.В. Дятленко, В.И. Илюхиным, Н.С. Леоновым, В.В. Маргеловым, А.М. Розуваном в 2011 г.) // Опубликован не был - доступ из СПС «КонсультантПлюс».

Научная и учебная литература

1. *Анищенко И.И.* Правовой режим профессиональной тайны / Труды юридического факультета Северо-Кавказского государственного технического университета. Вып. 3. – Ставрополь: СевКавГТУ, 2004.

2. *Антопольский А.А.* Правовое регулирование информации ограниченного доступа в сфере государственного управления: дис. ... канд. юрид. наук. – Москва, 2005.

3. *Ария С.* Об адвокатской тайне // Российская юстиция. 1997. № 2.

4. *Балашкина И.В.* Тайна как разновидность информации: философско-правовые основания // Информационное право. 2010. № 1.

5. *Барцевский М.Ю.* Адвокатская этика. – Москва, 2000.

6. *Бачило И.Л., Лопатин В.Н., Федотов М.А.* Информационное право: учебник / под ред. Б.Н. Топорнина. – Санкт-Петербург: Юридический центр Пресс, 2001.

7. Большая советская энциклопедия: в 30-ти т. / под ред. А.М. Прохорова. – Москва: Советская энциклопедия, 1976. Т. 25.

8. *Булгакова Л.И.* Правовой режим аудиторской тайны // Журнал российского права. 2008. № 5.

9. *Буробин В.Н., Плетнев В.Ю.* Правовой режим адвокатской тайны // Бизнес-адвокат. 2006. № 3, 4.

10. *Вайпан В.А.* Тайна связи // Право и экономика. 2006. № 8.

11. *Васюкова И.А.* Словарь иностранных слов / под ред. И.К. Сазоновой. – Москва: АСТ-ПРЕСС, 1998.

12. *Волчинская Е.К.* Коммерческая тайна в системе конфиденциальной информации // Информационное право. 2005. № 3.

13. *Волчинская Е.К.* Роль государства в обеспечении информационной безопасности // Информационное право. 2008. № 4.

14. *Говорухин О.П.* Служебная тайна // Служба кадров и персонал. 2006. № 4.

15. *Григорьев Ф.Г.* Журналистская тайна и проблемы ее обеспечения при производстве по уголовным делам // Адвокатская практика. 2007. № 3.

16. *Гришмановский Д.Ю.* Банковская тайна и проблемы доступа к ней органов расследования / Антология научной мысли: к 10-летию Российской академии правосудия: сборник статей. – Москва: Статут, 2008.
17. *Даль В.И.* Толковый словарь живого великорусского языка: словарь. – Москва: Русский язык, 1982. Т. 4.
18. *Дворников А.А.* Уголовно-правовая охрана государственной и служебной тайны в органах внутренних дел: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Тюмень, 2007.
19. *Дикарев И.С.* Врачебная тайна в уголовном судопроизводстве // Российская юстиция. 2009. № 4.
20. *Дозорцев В.А.* Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации: сборник статей. – Москва, 2005.
21. *Загородников С.Н., Максимов Д.А.* Чужие тайны и их защита: нормативно-правовые аспекты // Российский следователь. 2014. № 3.
22. *Ефремова М.А.* Уголовно-правовая охрана сведений, составляющих коммерческую, банковскую и налоговую тайны // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2015. Вып. 1 (27). С. 124-132.
23. *Иванченко Р.Б.* Уголовно-правовая защита коммерческой, налоговой и банковской тайн: дис. ... канд. юрид. наук. – Москва, 2003. – 254 с.
24. *Камалова Г.Г.* О нормативном правовом регулировании служебной тайны // Информационное право. 2014. № 5.
25. *Камалова Г.Г.* О современном состоянии законодательства о служебной тайне // Актуальные проблемы российского права. 2014. № 9.
26. *Карчевский С.* Банковская тайна: Проблемы правового регулирования // Хозяйство и право. 2000. № 4.
27. *Кирилина В.Е.* Правовой режим налоговой тайны // Законы России: опыт, анализ, практика. 2010. № 4.
28. *Ковалева Н.Н.* Информационное право России: учебное пособие. – Москва: Дашков и К, 2007.
29. *Козаковский А.Н.* Право на банковскую тайну // Эпиграф. 2001. № 12.
30. Кодекс профессиональной этики адвоката: принят Всероссийским съездом адвокатов 31 января 2003 г. // Российская газета. 2005. № 222.
31. Кодекс профессиональной этики российского журналиста: принят Конгрессом журналистов России 23 июня 1994 г. / Право и этика в работе журналиста. – Екатеринбург: Уральский ун-т, 1996.
32. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой (постатейный) / под ред. О.Н. Садикова. – Москва: КОНТРАКТ, ИНФРА-М, 2005.
33. Комментарий к Федеральному закону «Об основах государственной службы Российской Федерации» / под ред. Л.А. Окунькова. – Москва, 1998.
34. *Коломиец В.А.* Коммерческая тайна в гражданском праве Российской Федерации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Москва, 1999.
35. *Красавчикова Л.О.* Личная жизнь под охраной закона. – Москва, 1983.
36. *Кузнецов А.П., Панеева К.О.* Проблемы уголовно-правовой охраны института тайны // «Черные дыры» в российском законодательстве. 2004. № 3.
37. *Кушнарева И.* Налоговая тайна // Корпоративный юрист. 2006. № 5.
38. *Ловцов Д.А.* Концептуально-логическое моделирование юридического понятия «тайна» // Информационное право. 2009. № 2.
39. *Ловцов Д.А.* Системология информационных правоотношений. – Москва: Рос. акад. правосудия, 2008.

40. *Лопатин В.Н.* Право на тайну в России / Управление защитой информации. – Минск-Москва, 1998. Т. 2. № 4.
41. *Лопатин В.Н.* Правовая защита и охрана права на тайну // Юридический мир. 1999. № 4.
42. *Лопатин В.Н.* Концепция развития законодательства в сфере обеспечения информационной безопасности Российской Федерации. – Москва, 1998.
43. *Лукошкина С.В.* Иммунитеты в российском уголовном судопроизводстве: дис. ... канд. юрид. наук. – Иркутск, 2005.
44. Малая медицинская энциклопедия / отв. ред. В.И. Покровский. – Москва: Советская энциклопедия, 1991. Т. 1.
45. *Махник О.П.* Конституционное право на личную и семейную тайну. Врачебная тайна // Конституционное и муниципальное право. 2006. № 8.
46. *Мельниченко Р.Г.* Нетрадиционные источники поверенного права // Юрист-Правовед. 2005. № 2.
47. *Михайлов В.* Право на тайну // Закон. 1998. № 2.
48. *Огородов Д.В.* Правовые отношения в информационной сфере: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Москва, 2002.
49. *Огородов Д.В.* Соотношение служебной и профессиональной тайн // Проблемы информатизации. 2001. № 2.
50. *Ожегов С.И.* Словарь русского языка: словарь / под ред. Н.Ю. Шведовой. – Москва: Русский язык, 1991.
51. *Олейник О.М.* Правовые проблемы банковской тайны // Хозяйство и право. 1997. № 6.
52. *Отюкова Г.* Коммерческая тайна // Закон. 1998. № 2.
53. *Павлов И.Ю.* Современные проблемы правового регулирования государственной и служебной тайны в России // Ленинградский юридический журнал. 2013. № 1. С. 36.
54. *Павлов И.Ю.* Проблемные вопросы понимания служебной тайны // Информационное право. 2010. № 3.
55. *Панченко П.Н.* Институт тайны: правоохранные аспекты // Государство и право. 1998. № 8.
56. *Папеева К.О.* Понятие и признаки медицинской тайны // Медицинское право. 2007. № 3.
57. *Папеева К.О.* Некоторые проблемы классификации тайн в российском уголовном законодательстве // Научный поиск. 2014. № 3.1.
58. *Паршин С.М.* Тайна в уголовном законодательстве (теоретико-прикладное исследование): автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Нижний Новгород, 2006.
59. *Пилипенко Ю.С.* Адвокатская тайна как гарантия права на защиту // Адвокат. 2008. № 4.
60. *Пилипенко Ю.С.* К вопросу о классификации правовых тайн // Журнал российского права. 2009. № 9.
61. *Пилипенко Ю.С.* Особенности профессиональных тайн // Законодательство и экономика. 2008. № 3.
62. *Пилипенко Ю.С.* Отечественная доктрина об абсолютности или относительности адвокатской тайны // Адвокатская практика. 2009. № 6.
63. *Пилипенко Ю.С.* Понятие адвокатской тайны // Адвокатская практика. 2010. № 2.

64. Правовые и этические нормы журналистской деятельности в документах. – Москва: Право и СМИ, 1998.
65. Проект федерального закона «О служебной тайне и порядке обращения с конфиденциальной информацией в государственных органах и органах местного самоуправления»: методические материалы к семинару «Поиск информации журналистом». – Новосибирск, 2004; URL: <http://e-school.sibirp.ru/education/materials/seminar1/>.
66. Прокопенко А.Н. Профессиональная тайна в российской правовой науке // Проблемы правоохранительной деятельности. 2015. № 1. С. 23-27.
67. Прокопенко А.Н. Особенности доступа сотрудников ОВД к информации, составляющей врачебную тайну / Современные проблемы административно-правового регулирования деятельности ОВД: материалы региональной научно-практической конференции (г. Белгород, 26 апреля 2012 г.). – Белгород: Бел ЮИ МВД России, 2012.
68. Прокопенко А.Н., Дрога А.А. Использование профессиональных тайн в служебной деятельности сотрудников полиции / математические методы и информационно-технические средства: труды VIII Всероссийской научно-практической конференции (г. Краснодар, 22-23 июня 2012 г.). – Краснодар: Краснодарский университет МВД России, 2012.
69. Прокопенко А.Н., Дрога А.А. К вопросу о правовом регулировании информации, составляющей служебную тайну // Вестник Белгородского юридического института МВД России. 2009. № 2.
70. Прокопенко А.Н., Дрога А.А. Некоторые особенности оборота информации, относящейся к профессиональной тайне в МВД России / Инновационные подходы к применению информационных технологий в профессиональной деятельности: сборник трудов международной научно-практической интернет-конференции / под общ. ред. Н.В. Сокольской, М.Н. Прокопенко. – Белгород: ООО ГиК, 2009.
71. Рожнов А.А. Уголовно-правовая охрана профессиональной тайны: дис. ... канд. юрид. наук. – Ульяновск, 2002.
72. Сальников В.П., Стеценко С.Г. Трансплантация органов и тканей человека: проблемы правового регулирования. – Санкт-Петербург: Университет, 2000.
73. Сборник официальных документов врачей России / под ред. В.Н. Уранова. – Москва: ПАИМС, 1995.
74. Селезнев С.С. О банковской тайне // Информационное право. 2006. № 2.
75. Сидоркин А.И. Практика применения органами внутренних дел законодательства в сфере охраняемой законом тайны // Российский следователь. 2015. № 21.
76. Смолькова И.В. Гласность в уголовном процессе // Законность. 1998. № 7.
77. Смолькова И.В. Проблемы охраняемой законом тайны в уголовном процессе. – Москва, 1999.
78. Смолькова И.В. Тайна: понятие, виды, правовая защита: юридический терминологический словарь-комментарий. – Москва: Луч, 1998.
79. Соколова О.С. Административно-правовые режимы конфиденциальной информации в системе специальных административно-правовых режимов // Современное право. 2005. № 8.
80. Соловьев И.Н., Волков В.Г. О получении информации сотрудниками органов внутренних дел // Налоговый вестник. 2005. № 1.
81. Суслова С.И. Тайна в праве России: цивилистический аспект: дис. ... канд. юрид. наук. – Иркутск, 2003.

82. *Сычев О.М.* Институт нотариальной тайны не отменен! // *Законы России: опыт, анализ, практика.* 2007. № 7.
83. *Таганцев Н.С.* К вопросу о врачебной тайне // *Журнал гражданского и уголовного права.* 1983.
84. Тайна. Коммерческая. Служебная. Государственная: сборник нормативных правовых актов Российской Федерации / сост. В.А. Коломиец. – Москва, 2001.
85. *Фатьянов А.А.* Правовое обеспечение безопасности информации в Российской Федерации: учебное пособие. – Москва: Юрист, 2001.
86. *Фатьянов А.А.* Тайна и право (основные системы ограничения на доступ к информации в российском праве): монография. – Москва: МИФИ, 1999.
87. *Фатьянов А.А.* Тайна как социальное и правовое явление. Ее виды // *Государство и право.* 1998. № 6.
88. *Черных П.Я.* Историко-этимологический словарь современного русского языка. – Москва, 1993. Т. 2.
89. *Чучаев А., Рожнов А.* Нарушение тайны усыновления // *Законность.* 2002. № 3.
90. *Швецов А.В.* Защита информации в сфере служебной тайны в деятельности ОВД: дис. ... канд. юрид. наук. – Воронеж, 2005.
91. *Шевердяев С.Н.* Конституционно-правовой режим информации ограниченного доступа // *Конституционное и муниципальное право.* 2007. № 1.
92. *Шиверский А.А.* Защита информации: проблемы теории и практики: учебник. – Москва: Юрист, 1996.
93. *Шнейкерт Г.* Тайна преступника и пути к ее раскрытию (к учению о судебных доказательствах). Тайна преступника. – Москва, 2002.
94. *Юшкевич А.В.* Актуальные вопросы соблюдения тайны связи // *Правовые вопросы связи.* 2008. № 1.
95. Юридический словарь / сост., предисл., прилож. А.Ф. Никитина. – Москва: ОЛМА-ПРЕСС Образование, 2005.
96. *Яковец Е.Н., Смирнова И.Н.* Нормативное регулирование оборота сведений, составляющих служебную тайну // *Информационное право.* 2009. № 4.

НАУЧНОЕ ИЗДАНИЕ

Прокопенко Алексей Николаевич,

кандидат технических наук, доцент;

Жукова Полина Николаевна,

доктор физико-математических наук, доцент;

Насонова Валентина Афанасьевна,

кандидат физико-математических наук, доцент;

Дрога Андрей Анатольевич

Проблемы законодательного регулирования оборота информации, относящейся к служебной тайне в органах внутренних дел Российской Федерации

Монография

Редактор
Комп. верстка

*Е.А. Олейникова
И.Ю. Чернышева*

Подписано в печать

2017, 7,5 уч.-изд. л., бумага офсетная, печать трафаретная.
Тираж экз. Заказ №

Отпечатано в отделении полиграфической и оперативной печати
Белгородского юридического института МВД России имени И.Д. Путилина
г. Белгород, ул. Горького, 71

