

Ерджанов Т.К., Голобурда Д.В.

К вопросу о «праве на анонимность» в Интернете

Целью данной статьи является описание главных особенностей правового регулирования анонимной деятельности в социальных сетях в Республике Казахстан и освещение наиболее часто встречающихся правовых проблем. Авторы подчеркивают, что право на анонимность в Интернете не носит абсолютный характер и не является неотъемлемой частью права на свободу выражения мнения и свободное получение и распространение информации. В частности, особое внимание авторами уделяется правоотношениям, возникающим между собственниками Интернет-ресурса и пользователями, оставляющими комментарии. В статье приводится детальный анализ законодательства, регулирующего право на анонимную деятельность пользователя Интернет-ресурса как средства массовой информации. Таким образом, авторы предлагают конкретные изменения и дополнения к действующему информационному законодательству.

Ключевые слова: Интернет-ресурс, информация, правовое регулирование, социальные сети, право на анонимность, персональные данные.

Yerjanov T.K., Goloburda D.V.

On the question of the «right to anonymity» on the Internet

The purpose of this article is to describe the main features of the legal regulation of anonymous activity on social networks in the Republic of Kazakhstan and to highlight the most common legal problems. The authors emphasize that the right to anonymity on the Internet is not absolute, and is not an integral part of the right to freedom of expression and free receiving and dissemination of information. In particular, special attention is paid to the legal relationships arising between the owners of the Internet – resources and the users posting comments. The article provides a detailed analysis of the legislation regulating the right to anonymous activity of the users of the Internet, as the media. Thus, the authors propose specific amendments to existing information legislation.

Key words: Internet resource, information, legal regulation, social networks, the right to anonymity, personal data.

Ерджанов Т.К., Голобурда Д.В.

Ғаламтордағы «Анонимдік құқық» деген сұраққа келгенде

Осы мақаланың мақсаты Қазақстан Республикасында әлеуметтік желілердегі анонимдік әрекеттерді құқықтық реттеудің негізгі ерекшеліктерін сипаттау және ең жиі таралған құқықтық мәселелерді баяндау болып табылады. Авторлар Ғаламтордағы анонимдік құқықтың абсолютті болып табылмайтындығы, пікір білдіру еркіндік құқығы мен ақпаратты еркін алу және тарату құқығының ажырамас бөлігі емес екенін атап өтуде. Атап айтқанда, Ғаламтор иелерімен пікір қалдыратын пайдаланушылардың арасында туындайтын құқықтық қатынастарға ерекше назар аударылады. Мақалада Ғаламтор ресурсының бұқаралық ақпарат құралы ретінде, пайдаланушының анонимдік әрекет құқығын реттейтін заңнамасының толық талдауын ұсынады. Осылайша, авторлар қазіргі ақпарат заңнамасына нақты өзгерістер мен толықтырулар ұсынылады.

Түйін сөздер: Ғаламтор-ресурс, ақпарат, құқықтық реттеу, әлеуметтік желілер, анонимдік құқық, жеке деректер.

К ВОПРОСУ О «ПРАВЕ НА АНОНИМНОСТЬ» В ИНТЕРНЕТЕ

Введение

Одной из ключевых проблем использования информационно-коммуникационных технологий с сети Интернет в противоправных целях является навязанный пропагандистский миф о т.н. «праве на анонимность» и зачастую складывающаяся на основе этого мифа практика взаимодействия некоторых Интернет-ресурсов с авторами комментариев или владельцами страниц в социальных сетях. В подобных рассуждениях в заблуждение вводит и одновременная подмена понятий, когда тезис о «праве на анонимность» начинают смешивать и отождествлять с технической возможностью, предоставляемой трансграничным характером Интернета, «до поры до времени» оставаться неизвестным. Что совсем не одно и то же, и не означает, что эта сфера может находиться вне правового регулирования.

В соответствии с действующим законодательством Республики Казахстан, Интернет-ресурс отнесен к средствам массовой информации, а информация, размещенная на нем, является продукцией средства массовой информации [1]. С точки зрения Закона, под это определение подпадают комментарии пользователей Интернет-ресурса, а также страницы пользователей социальных сетей.

Действительно, согласно статье 2 Закона РК «О средствах массовой информации» свобода слова, творчества, выражения в печатной и иной форме своих взглядов и убеждений, получения и распространения информации любым не запрещенным законом способом гарантируются Конституцией Республики Казахстан.

В то же время пользование Интернет-ресурсом, будь то просто просмотр веб-страниц или действия пользователя по размещению собственного контента – роликов, комментариев, постов представляет собой правоотношения между владельцем или собственником Интернет-ресурса и пользователями.

При этом, представляется, что в связи с тем, что раз свобода выражения мнений (взглядов и убеждений) относится к правам личности, то такое право может быть только у субъекта, личность которого определена, т.е. известны его действительные имя и фамилия.

Как правило, возможность совершения таких действий на Интернет-ресурсах, в том числе, по размещению пользователями информации, оговаривается правилами пользования ресурсом (пользовательским соглашением). В тоже время такие пользовательские соглашения, в свою очередь, должны основываться на положениях законодательства.

Анализ действующего законодательства

Так, согласно пунктам 1 и 2 статьи 15 Гражданского кодекса Республики Казахстан гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, которое включает фамилию и имя, а также по желанию – отчество [2]. Законодательством могут быть предусмотрены случаи анонимного приобретения гражданами прав и осуществления обязанностей или использования псевдонима (вымышленного имени). К таким случаям, согласно казахстанскому законодательству, относятся правоотношения по использованию объектов авторского права, возникающие в соответствии с законом РК «Об авторских и смежных правах».

Кроме того, согласно пункту 7 этой же статьи приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается.

Таким образом, пользовательское соглашение представляет собой оформление сделки, т.е. в соответствии с гражданским законодательством – действий граждан и юридических лиц, направленных на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Согласно Гражданскому кодексу РК к совершению сделки в письменной форме приравнивается, если иное не установлено законодательством или соглашением сторон, обмен письмами, телеграммами, телефонограммами, телетайпограммами, факсами, электронными документами, электронными сообщениями или иными документами, определяющими субъектов и содержание их волеизъявления.

В свою очередь, в соответствии с Законом Республики Казахстан «О персональных данных и их защите» имя и фамилия подпадают под понятие персональных данных [3].

Более того, вышеуказанным Законом предусмотрена возможность сбора и обработки средствами массовой информации (СМИ) персональных данных без получения согласия субъекта персональных данных (например, при получении и опубликовании писем читателей или информации пользователей Интернет-ресурса,

размещаемой в виде комментариев). Соответственно, собственником или владельцем Интернет-ресурса должны обеспечиваться условия сбора и распространения персональных данных в соответствии с законодательством.

Таким образом, собственник или владелец Интернет-ресурса одновременно является и оператором персональных данных, когда позволяет пользователям размещать собственные информационные материалы на ресурсе. При этом, как уже отмечалось ранее, их размещение в соответствии со статьей 15 Гражданского Кодекса Республики Казахстан должно производиться под реальными именем и фамилией, либо, на худой конец, если такое оговорено пользовательским соглашением, под псевдонимом (ник-неймом), при условии что реальные имя и фамилия пользователя известны собственнику ресурса, который в этом случае должен обеспечить их конфиденциальность при хранении в целях определения субъекта (идентификации) и последующей авторизации пользователя Интернет-ресурса.

Согласно Закону Республики Казахстан «Об авторском праве, авторских и смежных правах», сообщения о фактах и событиях информационного характера не могут являться объектами авторского права [4], и потому применительно к некоторым комментариям понятие псевдонима (анонимного авторства) формально не применимо, однако вполне применимо к понятию «читательского письма», предусмотренного Статьей 17 Закона РК «О средствах массовой информации», в отношении которого у собственника и редакции СМИ имеется право при публикации производить сокращение и редактирование текста, а также отказать в его опубликовании.

При этом Закон Республики Казахстан «О персональных данных и их защите» содержит понятие обезличивания персональных данных – т.е. действий, в результате совершения которых определение принадлежности персональных данных субъекту персональных данных третьими лицами невозможно.

Закон обязывает проводить обезличивание персональных данных только в прямо предусмотренных им случаях, в частности, при проведении научных, статистических или социологических исследований, но не ограничивает такую возможность в других сферах, где такое действие будет содействовать обеспечению конфиденциальности персональных данных конкретного лица. Например, это условие может

быть выдвинуто пользователем при размещении на Интернет-ресурсе «читательского письма» или определяться политикой собственника Интернет-ресурса в целях соблюдения требований законодательства о защите персональных данных.

Конкретная схема работы с персональным данными комментаторов из числа пользователей (только под настоящими именем и фамилией или псевдонимом (ник-неймом)) должна быть определена собственником или владельцем Интернет-ресурса. При этом, пользователю в случае размещения информации на условиях т.н. «анонимности», а по сути – обезличивания персональных данных (деперсонификации) должна быть обеспечена гарантия сохранения конфиденциальности его персональных данных, которые в этом случае из разряда общедоступных переходят в разряд персональных данных ограниченного доступа.

Объем необходимых мер и действий по обеспечению конфиденциальности определен в постановлении Правительства Республики Казахстан от 3 сентября 2013 года № 909 «Об утверждении Правил осуществления собственником и (или) оператором, а также третьим лицом мер по защите персональных данных» [5].

Законодательство также конкретно не оговаривает сроки такого хранения персональных данных в отличие, например, от сроков хранения служебной информации об абонентах и пользователях, предусмотренных законодательством в области связи. Тем не менее, в соответствии со статьей 12 Закона Республики Казахстан «О персональных данных и их защите» срок хранения персональных данных определяется датой достижения целей их сбора и обработки, если иное не предусмотрено законодательством Республики Казахстан, что может означать необходимость их сохранения на весь период действия пользовательского соглашения с пользователем Интернет-ресурса, пока такое соглашение не будет ими прекращено.

Выводы и практические предложения

Таким образом, на пользователей, размещающих информацию на Интернет-ресурсе, распространяются все имеющиеся в законодательстве положения о возможности обезличивания персональных данных (деперсонификации) пользователей интернет-ресурсов, а к интернет-ресурсам – обязанности по обеспечению конфиденциальности пользователь-

ских персональных данных ограниченного доступа (имя, фамилия, пароль) при принятии таких обязательств в соответствии с пользовательским соглашением. Но никакого «права на анонимность», как возможности совершения действий неизвестным собственнику Интернет-ресурса лицом (субъектом) в Интернете не существует.

В этой связи часто критикуемый «правозащитниками» мониторинг со стороны государственных органов интернет-ресурсов на предмет соответствия распространяемой информации требованиям законодательства никаким образом не затрагивает неприкосновенность частной жизни и свободу выражения мнений, так как не связан с получением доступа к персональным данным пользователей.

В то же время для упорядочивания деятельности собственников Интернет-ресурсов и их пользователей предлагается в Законе «Об информатизации» прямо прописать положения, однозначно трактующие возможность размещения пользователями информации от своего имени при условии выполнения действий по подтверждению своего имени и фамилии.

В частности, предлагается статью 17 «Авторские произведения и письма» Закона РК «О средствах массовой информации» изложить в следующей редакции:

«1. Редакция, собственник Интернет-ресурса обязаны соблюдать права на используемые объекты права интеллектуальной собственности включая авторские, смежные и иные права на интеллектуальную собственность, а также обработку и защиту персональных данных в соответствии с законодательством.

2. При публикации читательских писем, включая информацию, размещаемую пользователями на Интернет-ресурсе, допускается сокращение и редактирование их текста, не искажающие смысла его содержания.

3. Никто не вправе обязать редакцию средства массовой информации обнародовать отклоненный ею материал, если иное не предусмотрено законом.

Не допускается размещение в СМИ писем читателей, включая информацию размещаемую пользователями Интернет-ресурса, нарушающих требования законодательства».

Статью 36 Закона РК «Об информатизации» «Электронные информационные ресурсы, содержащие персональные данные» дополнить пунктом 6-1:

«Оказание услуги пользования общедоступным электронным информационным ресурсом,

связанной с размещением пользователем информации, осуществляется под действительным именем субъекта персональных данных в письменной форме или форме электронного документа, достоверно определяющего субъекта.

Собственник или владелец общедоступного электронного ресурса может заключить пользовательское соглашение с пользователем посредством зарегистрированного на электронном информационном ресурсе абонентского номера сотовой связи пользователя путем отправления СМС-сообщения (короткого текстового сообщения), содержащего одноразовый пароль на совершение действия или на период действия пользовательского соглашения.

Порядок размещения пользователем информации на общедоступном электронном ресурсе, а также обезличивания персональных данных пользователей общедоступных электронных ресурсов определяется пользовательским соглашением, размещаемым собственником на общедоступном электронном ресурсе.

Срок хранения персональных данных пользователей общедоступных электронных информационных ресурсов после прекращения действия пользовательского соглашения составляет три месяца.»

В целях обеспечения соблюдения вышеуказанных требований собственниками Интернет-ресурсов и обеспечения условий для правоприменительной практики Статью 641 Кодекс «Об административных правонарушениях» РК «Нарушения законодательства РК в сфере информатизации» дополнить пунктами 7 и 8:

«7. Оказание услуги пользования общедоступным электронным информационным ресурсом, связанной с размещением пользователем информации без указания действительного имени и фамилии субъекта персональных данных, а также нарушение сроков хранения информации о пользователе общедоступного электронного информационного ресурса собственником или владельцем общедоступного электронного информационного ресурса

8. Непринятие собственником или владельцем общедоступного электронного информационного ресурса мер по обезличиванию имени и фамилии, фото- и видеоизображения субъекта персональных данных в нарушение пользовательского соглашения, а равно размещение пользователем общедоступного электронного информационного ресурса фото- и видеоизображения без согласия субъекта персональных данных.»

Литература

- 1 Закон Республики Казахстан от 23 июля 1999 года № 451-І «О средствах массовой информации» // режим доступа: <<http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z990000451>>. Дата обращения: 13/02/2016.
- 2 Гражданский кодекс Республики Казахстан (введен в действие постановлением Верховного Совета Республики Казахстан от 27 декабря 1994года) // режим доступа: <<http://adilet.zan.kz/rus/docs/K940001000>>. Дата обращения: 17/02/2016.
- 3 Закон Республики Казахстан от 21 мая 2013 года N 94-V О персональных данных и их защите //режим доступа: <<http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1300000094>>. Дата обращения: 15/02/2016.
- 4 Постановление Правительства Республики Казахстан от 3 сентября 2013 года № 909 «Об утверждении Правил осуществления собственником и (или) оператором, а также третьим лицом мер по защите персональных данных» // режим доступа: <<http://adilet.zan.kz/rus/docs/P1300000909>>. Дата обращения 21/02/2016.
- 5 Закон Республики Казахстан от 10 июня 1996 года № 6 «Об авторском праве и смежных правах» // режим доступа: <<http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z960000006>>. Дата обращения 15/02/2016.

References

- 1 Zakon Respubliki Kazakhstan ot 23 iyulya 1999 goda № 451-І «O sredstvakh massovoy informatsii» // rezhim dostupa: <<http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z990000451>>. Data obrashcheniya: 13/02/2016.
- 2 Grazhdanskiy kodeks Respubliki Kazakhstan (vveden v deystvie postanovleniem Verkhovnogo Soveta Respubliki Kazakhstan ot 27 dekabrya 1994goda) // rezhim dostupa: <<http://adilet.zan.kz/rus/docs/K940001000>>. Data obrashcheniya: 17/02/2016.
- 3 Zakon Respubliki Kazakhstan ot 21 maya 2013 goda N 94-V O personal'nykh dannykh i ikh zashchite //rezhim dostupa: <<http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1300000094>>. Data obrashcheniya: 15/02/2016.
- 4 Postanovlenie Pravitel'stva Respubliki Kazakhstan ot 3 sentyabrya 2013 goda № 909 «Ob utverzhdenii Pravil osushchestvleniya sobstvennikom i (ili) operatorom, a takzhe tret'im litsom mer po zashchite personal'nykh dannykh» // rezhim dostupa: <<http://adilet.zan.kz/rus/docs/P1300000909>>. Data obrashcheniya 21/02/2016.
- 5 Zakon Respubliki Kazakhstan ot 10 iyunya 1996 goda № 6 «Ob avtorskom prave i smezhnykh pravakh» //rezhim dostupa: <<http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z960000006>>. Data obrashcheniya 15/02/2016.

«Мүгедектік белгісі бойынша кемсіту» – мақсаты немесе нәтижесі саяси, экономикалық, әлеуметтік, мәдени, азаматтық немесе кез келген өзге саладағы адамның барлық құқықтары мен негізгі бостандықтарын басқалармен тең дәрежеде тануды, іске асыруды немесе жүзеге асыруды төмендету немесе теріске шығару болып табылатын мүгедектігі салдарынан кез келген бөлектеуді, есепке алмауды немесе шектеуді білдіреді. Мүгедектердің құқықтары туралы конвенция (Нью-Йорк, 13.12. 2006 ж.)