

Новые требования в отношении сбора | Алексей Мунтян
персональных данных потребителей | Редакция от 28.05.2022

*Малыш, давай
без имён и
фамилий!..*

**Ремонт
двигателей**



2 Содержание

- Федеральный закон от 01.05.2022 № 135-ФЗ о внесении изменения в ст.16 Закона РФ «О защите прав потребителей»
- Обновлённая ч.2 ст.16 ЗоЗПП – о недопустимых условиях договора, ущемляющих права потребителя
- Добавленная ч.4 ст.16 ЗоЗПП – о недопустимости избыточного сбора ПД потребителя
- Штраф за необоснованный сбор данных у потребителей
- Определение Конституционного Суда РФ от 17.07.2018 № 1810-О
- Информационное письмо Банка России № ИН-06-59/57, Роскомнадзора № 08ЛА-48666 от 29.07.2021 «О согласии заемщиков на обработку их персональных данных»
- Информационное письмо Банка России № ИН-06-59/70, ФАС России № АК/75514/21 от 06.09.2021 «О согласии на получение рекламы»
- Апелляционное определение Мосгорсуда от 04.04.2022 по делу №33-9501/22

Федеральный закон от 01.05.2022 № 135-ФЗ о внесении изменения в ст.16 Закона РФ «О защите прав потребителей»

Федеральный закон от 01.05.2022 № 135-ФЗ «О внесении изменения в статью 16 Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей» предусматривает, что с **01.09.2022г.** продавец (исполнитель, владелец агрегатора) **не вправе отказывать потребителю в заключении, исполнении, изменении или расторжении возмездного договора с потребителем в связи с отказом потребителя предоставить персональные данные**, за исключением случаев, если обязанность предоставления таких данных предусмотрена законодательством РФ или непосредственно связана с исполнением договора с потребителем.

Базовые понятия ЗоЗПП:

- *потребитель* - гражданин, имеющий намерение заказать или приобрести либо заказывающий, приобретающий или использующий товары (работы, услуги) исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности;
- *продавец* - организация независимо от ее организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, реализующие товары потребителям по договору купли-продажи;
- *исполнитель* - организация независимо от ее организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, выполняющие работы или оказывающие услуги потребителям по возмездному договору;
- *владелец агрегатора информации о товарах (услугах)* - организация независимо от организационно-правовой формы либо индивидуальный предприниматель, которые являются владельцами программы для электронных вычислительных машин и (или) владельцами сайта и (или) страницы сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и которые предоставляют потребителю в отношении определенного товара (услуги) возможность одновременно ознакомиться с предложением продавца (исполнителя) о заключении договора купли-продажи товара (договора возмездного оказания услуг), заключить с продавцом (исполнителем) договор купли-продажи (договор возмездного оказания услуг), а также произвести предварительную оплату указанного товара (услуги).

Обновлённая ч.2 ст.16 ЗоЗПП – о недопустимых условиях договора, ущемляющих права потребителя

К недопустимым условиям договора, ущемляющим права потребителя, относятся:

1) условия, которые предоставляют продавцу (изготовителю, исполнителю, уполномоченной организации или уполномоченному индивидуальному предпринимателю, импортеру, владельцу агрегатора) право на односторонний отказ от исполнения обязательства или **одностороннее изменение условий обязательства** (предмета, цены, срока и **иных согласованных с потребителем условий**), за исключением случаев, если законом или иным нормативным правовым актом РФ предусмотрена возможность предоставления договором такого права;

5) условия, которые обуславливают приобретение одних товаров (работ, услуг) обязательным приобретением иных товаров (работ, услуг), в том числе **предусматривают обязательное заключение иных договоров**, если иное не предусмотрено законом;

15) **иные условия, нарушающие правила, установленные международными договорами РФ, настоящим Законом, законами и принимаемыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами РФ**, регулирующими отношения в области защиты прав потребителей.

Практические рекомендации:

- предусмотреть в потребительском договоре специализированный раздел с исчерпывающим описанием условий обработки ПД
- не закладывать в договор «лазейки» или «резиновые формулировки», позволяющие в одностороннем порядке менять существенные элементы условий обработки ПД (например, состав операторов ПД и привлекаемых к обработке ПД лиц)
- не навязывать потребителю обработку его ПД со стороны компаний, входящих в одну группу с продавцом или являющихся участниками общей цифровой экосистемы/платформы
- не включать в потребительский договор элементы согласия потребителя на обработку ПД в целях, отличных от исполнения договора

Добавленная ч.4 ст.16 ЗоЗПП – о недопустимости избыточного сбора ПД потребителя

Продавец не вправе отказывать потребителю в заключении, исполнении, изменении или расторжении договора с потребителем в связи с отказом потребителя предоставить ПД, за исключением случаев, если **обязанность** предоставления таких данных **предусмотрена законодательством РФ** или непосредственно **связана с исполнением договора с потребителем**.

При предъявлении потребителем **требования о предоставлении информации о конкретных причинах и правовых основаниях**, определяющих невозможность заключения, исполнения, изменения или расторжения договора без **предоставления ПД**, в письменной форме (в том числе в форме электронного документа) продавец должен предоставить такую информацию в течение семи дней со дня предъявления указанного требования.

Продавец предоставляет информацию потребителю в той форме, в которой предъявлено требование потребителя о предоставлении информации о конкретных причинах и правовых основаниях, определяющих невозможность заключения, исполнения, изменения или расторжения договора без предоставления ПД, если иное не указано в этом требовании.

При предъявлении потребителем требования о предоставлении информации о конкретных причинах и правовых основаниях, определяющих невозможность заключения, исполнения, изменения или расторжения договора без предоставления ПД, в устной форме такая информация должна быть предоставлена незамедлительно.

Практические рекомендации:

- проанализировать состав получаемых у потребителя ПД на предмет возможности его минимизации и последующего обоснования с опорой на нормы законодательства РФ и предмета потребительского договора
- предусмотреть в локальных актах организации процедуру предоставления потребителю информации о конкретных причинах и правовых основаниях необходимости предоставления ПД
- идентифицировать все возможные формы получения требования потребителя о предоставлении ему информации и учесть их в локальной процедуре организации
- подготовить для персонала, непосредственно взаимодействующего с потребителем, соответствующую инструкцию, а также провести сопутствующий тренинг персонала

6 Штраф за необоснованный сбор данных у потребителей

Согласно Федеральному закону от 28.05.2022 № 145-ФЗ с 01.09.2022 в ст.14.8 КоАП РФ добавляется ч.7 про правонарушение, связанное с отказом в заключении, исполнении, изменении или расторжении договора с потребителем в связи с отказом потребителя предоставить персональные данные, за исключением случаев, **если предоставление персональных данных является обязательным в соответствии с федеральными законами и принятыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами или непосредственно связано с исполнением договора с потребителем:**

- на должностных лиц в размере от 5,000 до 10,000 ₽;
- на юридических лиц - от 35,000 до 50,000 ₽.

Определение Конституционного Суда РФ от 17.07.2018 № 1810-О

1. В своей жалобе в Конституционный Суд РФ заявительница оспаривает конституционность п.5 ч.1 ст.6 152-ФЗ «О персональных данных», в соответствии с которым обработка ПД допускается в случае, если она необходима для исполнения договора, стороной которого либо выгодоприобретателем или поручителем по которому является субъект ПД, а также для заключения договора по инициативе субъекта ПД или договора, по которому субъект ПД будет являться выгодоприобретателем или поручителем.

По мнению заявительницы, *указанное законоположение не соответствует статьям 17 (часть 3), 24 и 46 (часть 1) Конституции РФ в той мере, в какой оно допускает использование ресурсоснабжающей организацией ПД (личного номера телефона) без согласия субъекта ПД, нарушает баланс прав и законных интересов сторон договора о предоставлении коммунальных услуг, отдавая приоритет интересам юридического лица.*

2. Конституционный Суд РФ не находит оснований для принятия данной жалобы к рассмотрению.

П.5 ч.1 ст.6 152-ФЗ «О персональных данных», допуская обработку ПД, если она необходима для исполнения договора, стороной которого либо выгодоприобретателем или поручителем по которому является субъект ПД, **направлен на реализацию принципа надлежащего исполнения обязательств в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона (статья 309 ГК РФ)**, обеспечивает защиту прав участников договорных отношений, в том числе по предоставлению коммунальных услуг, справедливый баланс их законных интересов и не может расцениваться как нарушающий конституционные права и свободы заявительницы в указанном в жалобе аспекте.

**Информационное письмо Банка России № ИН-06-59/57, Роскомнадзора № 08ЛА-48666
от 29.07.2021 "О согласии заемщиков на обработку их персональных данных"**

Банк России и Роскомнадзор по результатам анализа согласий на обработку ПД, предоставляемых заемщиками кредиторам при заключении договоров потребительского кредита (займа), предлагают кредиторам в целях обеспечения соблюдения прав и законных интересов заемщиков при взаимодействии с ними учитывать следующее.

В силу п.5 ч.1 ст.6 152-ФЗ «О персональных данных» ПД могут обрабатываться без получения согласия на обработку ПД, если **обработка ПД необходима для исполнения договора**, стороной которого либо выгодоприобретателем или поручителем по которому является субъект ПД, а также для заключения договора по инициативе субъекта ПД или договора, по которому субъект ПД будет являться выгодоприобретателем или поручителем.

Вместе с тем **обработка кредитором ПД в других целях, а также поручение кредитором обработки ПД другому лицу и раскрытие ПД третьим лицам** в силу положений ч.2 ст.5, ч.3 ст.6 и ст.7 152-ФЗ «О персональных данных» **возможны только с согласия заемщика.**

В случае получения при заключении договора потребительского кредита (займа) согласия заемщика на обработку его ПД **в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке и согласия заемщика на обработку его биометрических персональных данных**, учитывая особые характер и цель обработки таких данных, а также требования об информативности и сознательности согласия на обработку ПД, определенные ч.1 ст.9, ст.11 и ст.15 152-ФЗ «О персональных данных», рекомендуем кредиторам также получать отдельные согласия на обработку ПД.

Информационное письмо Банка России № ИН-06-59/70, ФАС России № АК/75514/21 от 06.09.2021 "О согласии на получение рекламы"

Банк России и ФАС России по результатам анализа согласий на получение рекламы от кредитных организаций, микрофинансовых организаций, кредитных потребительских кооперативов, сельскохозяйственных кредитных потребительских кооперативов, ломбардов (далее - кредиторы) и третьих лиц, предоставляемых заемщиками кредиторам при заключении договоров потребительского кредита (займа) (далее - Согласие на получение рекламы), рекомендуют кредиторам в целях обеспечения соблюдения прав и законных интересов заемщиков при взаимодействии с ними учитывать следующее.

При этом на практике **возникают случаи, когда Согласие на получение рекламы включается в текст договора потребительского кредита (займа)**, заявления о предоставлении потребительского кредита (займа) или иного документа, оформляемого в связи с получением потребительского кредита (займа), при этом заемщику не предоставляется право отказаться от дачи Согласия на получение рекламы.

Учитывая необходимость получения предварительного согласия абонента (адресата) - заемщика в силу вышеуказанных положений Закона о рекламе и Закона о связи, полагаем, что **отсутствие у заемщика возможности выразить свое несогласие на распространение рекламной информации при заключении договора потребительского кредита (займа) является недобросовестной практикой.**

Если **Согласие на получение рекламы включается в текст договора потребительского кредита (займа)**, заявления о предоставлении потребительского кредита (займа) или иного документа, в том числе в форме электронного документа (в случае предоставления потребительского кредита (займа) посредством дистанционных (цифровых) каналов), рекомендуем кредиторам **обеспечить возможность проставления заемщиком отдельной подписи (отметки о согласии)** в отношении перечня конкретных рекламодателей в лице кредитора (третьих лиц), на получение рекламы от которых заемщик соглашается (далее - перечень рекламодателей).

10 Апелляционное определение Мосгорсуда от 04.04.2022 по делу №33-9501/22

Мосгорсуд удовлетворил иск россиянки о сборе страховой компанией избыточного объема ПД

◇ Гражданка не смогла узнать на сайте СК «Согласие» стоимость полиса ОСАГО, поскольку столкнулась с требованием предоставить ПД (ФИО, дату рождения, пол, данные паспорта и водительского удостоверения), а также её насторожили пункты пользовательского соглашения сайта СК об автоматическом согласии на обработку ПД и их передачу третьим лицам в рекламных целях.

◇ Юристы Центра правовой помощи гражданам в цифровой среде при ГРЧЦ помогли гражданке с составлением иска, в котором требовалось:

- признать избыточными собираемые на сайте СК данные для предоставления данных о тарифах ОСАГО;
- исключить из пользовательского соглашения условия о том, что использование интернет-сайта посетителями означает дачу согласия на обработку ПД, в т.ч. на направление рекламы, а также внести конкретный перечень третьих лиц, которым могут быть переданы ПД.

⚠ Иск был рассмотрен и не удовлетворен Мещанским районным судом Москвы. После этого была подана апелляционная жалоба в Мосгорсуд, который отменил решение суда первой инстанции, а также удовлетворил все требования истицы.

✳ Аналогичное дело по иску этой же гражданки к другой СК находится в стадии рассмотрения апелляционной жалобы.

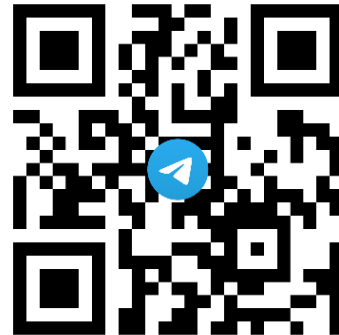
Общая логика и дух данного судебного решения наглядно иллюстрируют концепцию обновленной редакции ст.16 ЗоЗПП

Благодарю за ваше внимание

Алексей Мунтян

Основатель и CEO в компании Privacy Advocates

Соучредитель и член Правления в Russian Privacy Professionals Association - RPPA.ru



+7 (903) 762-64-15

t.me/prv_adv

muntyan.alexey@gmail.com

privacy-advocates.ru/bio.pdf

facebook.com/alexey.muntyan

linkedin.com/in/alexey-muntyan

