

Аналитический материал RPPA [РФ] о квалификации владельца облачного хранилища, оказывающего услуги по модели IaaS, в качестве «обработчика» персональных данных

[Авторы: А.Партин, Д.Заграничнова, А.Мунтян] [Рецензент: Н.Дмитрик] [Оригинал публикации]



1. Проблематика

- В законодательстве и правоприменительной практике РФ отсутствует четкий ответ о квалификации владельца облачного хранилища, оказывающего услуги по модели IaaS (Infrastructure-as-a-Service – «Инфраструктура как услуга»), в качестве лица, обрабатывающего по поручению персональные данные (ПД), размещенные в таком облачном хранилище.
- Согласно одной из распространенных позиций, сам факт размещения и дальнейшего хранения ПД в облачном хранилище его пользователем (клиентом владельца хранилища) является обработкой ПД, делегируемой пользователем хранилища его владельцу и требующей наличия оформленного договора между сторонами о поручении обработки ПД [152-ФЗ ст.6 ч.3].

2. Аналитика

- Владелец облачного хранилища является провайдером хостинга – лицом, осуществляющим деятельность по предоставлению вычислительной мощности для размещения информации в информационной системе, постоянно подключенной к сети «Интернет» [149-ФЗ ст.2 п.18].
- Провайдер является оператором в отношении ПД, для которых он определяет цель обработки, состав ПД, подлежащих обработке, действия, совершаемые с ПД [152-ФЗ ст.3 п.2].
- Провайдер может выступать в качестве «обработчика» (лица, обрабатывающего ПД по поручению пользователя) при **одновременном выполнении** следующих критериев:
 - долгосрочное размещение ПД** (в т.ч. хранение) пользователем и/или уполномоченными им лицами на вычислительных мощностях облачного хранилища;
 - осведомленность провайдера** (когда провайдер знал, мог или должен был знать) о действиях пользователя и/или уполномоченных им лиц по целенаправленному использованию облачного хранилища для размещения ПД;
 - волеизъявление провайдера и пользователя хранилища** на размещение ПД в облачном хранилище путем поручения обработки ПД провайдеру от пользователя хранилища в одной из двух форм, предусмотренных ч.3 ст.6 152-ФЗ (договор или акт), при этом согласованные сторонами условия поручения обработки ПД не обязательно должны содержаться в письменном договоре, но могут указываться, например, в электронной переписке или путем акцепта пользователем своими конклюдентными действиями оферты провайдера.
- NB:** Отсутствие у провайдера статуса обработчика ПД не означает, что размещение ПД в облачном хранилище по модели IaaS в принципе не может быть сопряжено с поручением обработки ПД, т.к. пользователь хранилища может привлекать третьих лиц к обработке размещенных в хранилище ПД.

3. Эврика

- Фактическое размещение ПД пользователем и/или уполномоченными им лицами на вычислительных мощностях облачного хранилища IaaS, само по себе, не может априори считаться поручением на обработку ПД в адрес провайдера (например, передача ПД по каналам связи не квалифицируется в качестве поручения обработки ПД в адрес оператора связи).
- Поручение обработки ПД является правом, а не обязанностью пользователя как оператора ПД, который самостоятельно определяет условия взаимоотношений с провайдером облачного хранилища в зависимости от конкретных обстоятельств.
- Рекомендуем следовать риск-ориентированному подходу и учитывать различные обстоятельства [см. схему], снижающие или повышающие вероятность последующей квалификации надзорными органами и судом использования облачного хранилища в контексте поручения обработки ПД.

