

Юридические итоги 2020 года в сфере Big Data

В этом обзоре мы собрали из открытых источников новости 2020 года об изменениях в законодательстве и законопроектах в сфере «больших данных». Для нашей компании [CleverDATA](#) подведение итогов стало новогодней традицией. Обзор за 2019 год доступен [здесь](#).

Завершая 2020 год, мы также рады поделиться материалом с читателями совместно с [RPPA](#) – первым в России сообществом специалистов по персональным данным.

Регулирование «больших данных» в России только начинает развиваться, при этом потребности рынка объективно требуют более четкого и прозрачного регулирования оборота данных, включая аудиторные данные, и защиты интересов пользователей. В течение года мы внимательно следим за поиском компромисса между интересами бизнеса и приватностью субъектов данных, который проявляется в различных законодательных инициативах.

Итоги нашего мониторинга законодательства и законопроектов вы можете изучить [далее в нашем обзоре](#):

- ❖ Судебная практика по статье 783.1. ГК РФ
- ❖ Локализация персональных данных по КоАП РФ
- ❖ Антимонопольные требования к ПО и базам данных
- ❖ Средства мониторинга поведения - термины
- ❖ Отозван проект Минкомсвязи о Big Data
- ❖ Искусственный интеллект в Москве
- ❖ Проект регулирования общедоступных данных
- ❖ Проект принципов обработки данных в ГИС
- ❖ Проект об обезличивании персональных данных
- ❖ Кодекс этики использования данных – новые участники
- ❖ Privacy by design от Роскомнадзора
- ❖ Новости бизнеса
- ❖ Кому должны принадлежать данные пользователей?

❖ Судебная практика по статье 783.1. ГК РФ

1 октября 2019 года вступила в силу [статья 783.1. ГК РФ](#) об особенностях договора об оказании услуг по предоставлению информации. В пояснительной записке к законопроекту было указано, что такая конструкция договора была введена «для решения вопроса о легализации сбора и обработки значительных массивов обезличенной информации (в обиходе – «big data»)» в целях отражения интереса сторон по охране передаваемой заказчику информации от использования третьими лицами.

По сути, это привело только к **появлению поименованного договора об оказании услуг по предоставлению информации** в ГК РФ.

В 2020 году появилась первая судебная практика:

1. Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 26.11.2020 № 15АП-16392/2020 по делу № А53-38335/2019
Суд квалифицирует договор *на выполнение исследования жилищного фонда по индикаторам расчета целевых показателей муниципальной программы энергосбережения и повышения энергетической эффективности города Ростова-на-Дону на период до 2014 года* как договор об оказании услуг по предоставлению информации, поскольку такой договор «предполагает лишь установление объективно существующих данных» и не является договором НИОКР. Цель такой квалификации – применение главы 39 ГК РФ к отношениям сторон по договору.
2. Апелляционное определение Верховного суда Республики Карелия от 14.01.2020 № 33-92/2020 и Решение Гулькевичского районного суда Краснодарского края от 05.02.2020 по делу № 2-63/2020
Суды квалифицировали договоры на оказание информационно-консультационных услуг при сопровождении сделки купли-продажи дома и поиске объекта недвижимости в качестве договоров оказания услуг (вместо договоров агентирования) со ссылкой на статью 783.1. ГК РФ. Полагаем, что такая квалификация не соответствует цели законодателя, описанной в пояснительной записке.

Судебная практика по статье 783.1. ГК РФ только начинает формироваться.

❖ Локализация персональных данных по КоАП РФ

2 декабря 2019 года вступили в силу поправки к [статье 13.11 КоАП РФ](#), устанавливающие отдельное наказание за несоблюдение правила о локализации персональных данных российских граждан на территории РФ.

За 2020 год можно найти **только 2 судебных дела по указанной статье**. Так мировой суд Таганского района Москвы вынес штрафы Twitter и Facebook в размере 4 000 000 рублей. Обе компании не предоставили сведения Роскомнадзору, подтверждающие что данные российских пользователей расположены на серверах, физически находящихся в России. Facebook оплатил штраф после начавшегося исполнительного производства.

Также изначально в период пандемии рассматривался вариант предоставления отсрочки для ИТ-компаний по данной статье КоАП РФ, однако в итоговом варианте отсрочка коснулась только воздушных перевозок. См. [Общенациональный план действий, обеспечивающих восстановление занятости и доходов населения, рост экономики и долгосрочные структурные изменения в экономике](#) (одобрен Правительством РФ 23.09.2020, протокол № 36, раздел VII): отсрочка до 30 октября 2022 года в части обязательного переноса серверов баз данных, содержащих персональные данные граждан РФ на территорию РФ, а также переноса ИТ-инфраструктуры процессинговых центров ИТ-систем, входящих в комплекс АИС ОВП, то есть на системы бронирования авиабилетов.

❖ Антимонопольные требования к ПО и базам данных

17 февраля 2020 года ФАС России внесла законопроект ID 02/04/02-20/00099621 о внесении изменений в ФЗ «О защите конкуренции» с целью установления антимонопольных требований к регулированию результатов интеллектуальной деятельности, к примеру, созданию ПО и баз данных. В первоначальной редакции предлагался запрет на установление или поддержание цен на рынке, раздел товарного рынка, сокращение производства товаров, необоснованный отказ от заключения соглашений, если они влияют на конкуренцию на

рынке. Сейчас разработчики ПО и баз данных могут устанавливать любую цену на свое ПО и свободно устанавливать различную цену для разных клиентов.

В текущей редакции от 17.06.2020 года законопроект предлагает дополнить исключения к изъятию результатов интеллектуальной деятельности из антимонопольного регулирования в части, когда **«такие действия выходят за пределы осуществления исключительных прав, допустимых законодательством, совершаются заведомо в целях ограничения конкуренции и приводят или могут привести к ограничению конкуренции»**. Минэкономразвития в результате проведения оценки регулирующего воздействия законопроекта пришло к выводу о недостаточном обосновании необходимости такого регулирования, предложенного ФАС России и о наличии в нем положений, вводящих избыточные обязанности, запреты и ограничения для участников рынка.

ФАС России также определила [перечень запретов](#) для субъектов, занимающих доминирующее положение, исходя из практики злоупотребления интеллектуальными правами.

6 ноября 2020 год ФАС России [указала на риски](#) для российской экономики от формирования картелей, целью которых являлся бы незаконный обмен «большими данными» и допускает в перспективе введение запрета на подобные действия.

❖ Средства мониторинга поведения - термины

1 сентября 2020 года вступил в силу ГОСТ Р 58776-2019 «Средства мониторинга поведения и прогнозирования намерений людей. Термины и определения». ГОСТ устанавливает термины и определения основных понятий в области средств мониторинга поведения и прогнозирования намерений людей (средства мониторинга поведения людей, средства прогнозирования намерений людей, мониторинг поведения и другие).

❖ Отозван проект Минкомсвязи о Big Data

В июне 2020 года Минкомсвязи после обсуждений, в том числе в Правительстве Российской Федерации, [отозвало законопроект](#) о внесении изменений в ФЗ «О персональных данных» (ID проекта 04/13/09-19/00095069). Предполагалось внести в 152-ФЗ регулирование обезличенных персональных данных и обезличенных данных. По результатам обсуждения пришли к выводу, что законопроект не удовлетворяет потребностям бизнеса и в недостаточной мере защищает права граждан.

❖ Искусственный интеллект в Москве

С 1 июля 2020 года вступил в силу [ФЗ от 24.04.2020 № 123-ФЗ](#) о проведении эксперимента по установлению специального регулирования в целях создания необходимых условий для разработки и внедрения технологий искусственного интеллекта в городе Москве. Экспериментальный правовой режим устанавливается на пять лет с 1 июля 2020 года. В результате проведения эксперимента в 152-ФЗ появляется **еще одно основание обработки персональных данных без согласия субъекта** – обработка персональных данных, полученных в результате обезличивания персональных данных, в целях повышения эффективности государственного или муниципального управления, а также в иных целях, предусмотренных данным ФЗ. По сути, рассматриваемый закон также создал новое понятие «персональные данные, полученные в результате обезличивания», не раскрывая его содержание.

Правительство Москвы наделяется полномочиями по согласованию с Минкомсвязи России определять порядок и условия обработки участниками экспериментального правового режима таких персональных данных.

В настоящий момент разработаны следующие [документы](#):

- Постановление Правительства Москвы от 3 декабря 2020 года № 2134-ПП – Положение о реализации в городе Москве экспериментального правового режима;
- Постановление Правительства Москвы от 3 декабря 2020 года № 2135-ПП – Положение о Координационном совете;
- Постановление Правительства Москвы от 3 декабря 2020 года № 2136-ПП – О передаче собственниками средств и систем фото и видеонаблюдения изображений;
- Постановление Правительства Москвы от 3 декабря 2020 года № 2138-ПП – Порядок и условия обработки персональных данных, полученных в результате обезличивания.

В результате анализа указанных документов можно сделать вывод, что «персональные данные, полученные в результате обезличивания» и «обезличенные данные» – идентичные термины в понимании Правительства Москвы. Конкретные требования к обработке таких данных и обеспечению безопасности этой обработки устанавливаются, по сути, в соглашениях участников экспериментального режима с Департаментом информационных технологий города Москвы. При этом указано, что обезличивание персональных данных осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации – см. далее [проект об обезличивании персональных данных](#).

При этом реестр участников экспериментального правового режима до сих пор не опубликован (статья 5 закона).

❖ Проект регулирования общедоступных данных

17 ноября 2020 года член комитета Госдумы по информационной политике Антон Горелкин внес [законопроект № 1057337-7](#), вводящий запрет на использование общедоступных данных без согласия их владельца. Законопроект принят Государственной Думой в третьем чтении.

Согласно законопроекту из согласия субъекта данных должно **однозначно следовать**, что конкретные **персональные данные сделаны им общедоступными**. Такое согласие может быть предоставлено субъектом оператору непосредственно, либо с использованием информационной системы Роскомнадзора (пока нет информации о данной системе).

Также субъект персональных данных **вправе обратиться с требованием** прекратить обработку общедоступных персональных данных **к любому лицу**, обрабатывающему его персональные данные, без дополнительных условий доказывания факта их неправомерной обработки.

❖ Проект принципов обработки данных в ГИС

Минкомсвязь разместила на портале общественных обсуждений текст законопроекта ID 01/05/07-20/00106181. Законопроект предполагает введение **принципа минимизации** состава обрабатываемых персональных данных при их обработке в государственных и муниципальных информационных системах персональных данных, а также **учета и регистрации** всех действий, совершаемых с персональными данными с целями их обработки, а также **идентификации** всех лиц, имеющих доступ к информационной системе.

Законопроект также определяет **межведомственный запрос** как преимущественный способ получения в информационных системах сведений об субъекте данных.

В настоящее время законопроект находится на стадии формирования окончательного варианта текста законопроекта.

❖ Проект об обезличивании персональных данных

21 июля 2020 года в Государственную Думу был внесен [законопроект № 992331-7](#) о внесении изменений в ФЗ "О персональных данных" в части установления порядка обезличивания персональных данных и порядка получения согласия на обработку персональных данных. В текущей редакции законопроект позволяет получать согласие субъектов персональных данных сразу на несколько целей их обработки.

Законопроект также уточняет полномочия Роскомнадзора по **установлению требований к обезличиванию персональных данных** и соответствующих методов. В течение 3 месяцев с момента принятия законопроекта Роскомнадзору потребуется внести изменения в Приказ от 05.09.2013 № 996 «Об утверждении требований и методов по обезличиванию персональных данных».

Законопроект может положительно повлиять на регулирование «больших данных» в России, если методы обезличивания персональных данных действительно будут приняты для коммерческих организаций.

❖ Кодекс этики использования данных – новые участники

В 2020 году компании продолжают присоединяться к [Кодексу этики использования данных](#). Напомним, что документ был подписан на неделе российского интернета (RIW 2019) в Москве. Кодекс разработали Институт развития интернета (ИРИ) и Ассоциация больших данных. Кодекс призван закрепить основные принципы взаимодействия государства, граждан и бизнеса, сформулировать универсальные правила поведения для всего профессионального сообщества, а также создать базу для регуляторных инициатив в области данных.

В открытом доступе расположен [Реестр добросовестных участников рынка данных](#). В 2020 году к Кодексу присоединились такие компании как АО «Институт Общественного Мнения Анкетолог», ООО «Майндбокс», ООО «Денцу Эйджис Си Эс», ООО «КЕХ еКоммерц», АО «Сбербанк Лизинг», ООО «Клевер Дата» и ООО «Инстамарт Технолджис».

❖ Privacy by design от Роскомнадзора

2 ноября 2020 года Роскомнадзор [опубликовал информацию](#), что готов оказывать необходимую правовую поддержку разработчикам сервисов, направленных на развитие цифровой экономики по вопросам организации защиты персональных данных, начиная с момента их проектирования. Такой подход позволяет упростить, а во многих случаях исключить проведение последующих проверочных мероприятий.

❖ Новости бизнеса

Компания Apple с 8 декабря 2020 года [обязала](#) разработчиков приложений сообщать пользователям, какие данные они (или их партнеры) собирают для рекламы, аналитики, персонализации продукта.

7 декабря 2020 года Google и Amazon [оштрафованы](#) французским органом CNIL на 100 млн евро и 35 млн евро соответственно за установку cookies без получения согласия пользователей и без их надлежащего информирования, а также продолжение сбора cookies после получения соответствующего отказа пользователей. В обоснование сумм штрафов

указывается, что незаконная обработка данных затронула почти 50 млн пользователей, а также указанные компании получили значительную прибыль от использования cookies в рекламных целях.

❖ Кому должны принадлежать данные пользователей?

Судебный спор [«ВКонтакте» против Double Data](#) продолжается, прошла дополнительная судебная экспертиза, перед экспертом был поставлен еще 41 вопрос. Эксперты вызваны в судебное заседание. Следующее заседание 22.01.2021 года.



АВТОР ОБЗОРА

Сабылина Анастасия,
Юрист ООО «Клевер Дата»
a.sabylina@cleverdata.ru

[CleverDATA](#) – провайдер решений для обработки клиентских данных. Программные продукты на основе AI & Big Data технологий.