Мировому судье по судебному
участку № 43
А.М. Прокопьевой

Главному редактору СМИ газеты
«Якутск вечерний»

М.В. Ивановой

09 сентября 2017 г.

Отзыв

на возражения на протокол об административном правонарушении

от 21.08.2017 № АП-14/3/876

С возражениями представителя главного редактора СМИ газеты «Якутск вечерний» М.В. Ивановой А.В. Ноговицына от 19 сентября 2017 года на протокол об административном правонарушении от 21.08.2017 № АП-14/3/876 Управление Роскомнадзора по Республике Саха (Якутия) не согласно по следующим основаниям:

1. В отношении нарушений процессуального характера, допущенных при составлении протокола об административном правонарушении:

Как утверждает А.В. Ноговицын, при составлении протокола об административном правонарушении ему не были зачитаны и разъяснены права, предусмотренные статьёй 51 Конституции Российской Федерации и статьями 25.1 и 25.5 КоАП РФ, о чем представителем сделана отметка в протоколе. Протокол содержит печатный текст о разъяснении прав и обязанностей лица, привлекаемого к административной ответственности. Представитель М.В. Ивановой отказался поставить подпись под указанным текстом.

Согласно п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2005 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» при рассмотрении дела об административном правонарушении собранные по делу доказательства должны оцениваться в соответствии со статьей 26.11 КоАП РФ, а также с позиции соблюдения требований закона при их получении (часть 3 статьи 26.2 КоАП РФ).

Нарушением, влекущим невозможность использования доказательств, может быть признано, в частности, получение объяснений потерпевшего, свидетеля, лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, которым не были предварительно разъяснены их права и обязанности, предусмотренные частью 1 статьи 25.1, частью 2 статьи 25.2, частью 3 статьи 25.6 КоАП РФ, статьей 51 Конституции Российской Федерации.

Таким образом, если представитель М.В. Ивановой утверждает, что ему не были предварительно разъяснены его права и обязанности, возможно не использовать объяснение представителя М.В. Ивановой, приведенное в протоколе об административном правонарушении. Однако объяснение представителя в протоколе не содержит каких-либо свидетельств против М.В. Ивановой.

1. В отношении того, что допускается обработка персональных данных, если она необходима для осуществления профессиональной деятельности журналиста

Действительно, согласно ч. 1 ст. 6 Федерального закона «О персональных данных», обработка персональных данных допускается без согласия субъекта персональных данных, если

обработка персональных данных необходима для осуществления прав и законных интересов оператора или третьих лиц, в том числе в случаях, предусмотренных Федеральным законом «О защите прав и законных интересов физических лиц при осуществлении деятельности по возврату просроченной задолженности и о внесении изменений в Федеральный закон «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях», либо для достижения общественно значимых целей при условии, что при этом не нарушаются права и свободы субъекта персональных данных (п. 7 ч. 1 указанной статьи);

обработка персональных данных необходима для осуществления профессиональной деятельности журналиста и (или) законной деятельности средства массовой информации либо научной, литературной или иной творческой деятельности при условии, что при этом не нарушаются права и законные интересы субъекта персональных данных (п. 8 ч. 1 указанной статьи);

Кроме того, в соответствии со статьей 4 Закона от 27.12.91 № 2124-1 «О средствах массовой информации» не допускается использование средств массовой информации для разглашения сведений, распространение которых запрещено федеральными законами, а также составляющими государственную или иную охраняемую законом тайну.

Перечень сведений конфиденциального характера утвержден Указом Президента Российской Федерации от 06.03.97 № 188. Согласно п. 1 Перечня к таким сведениям в частности, относятся 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.

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. Обязательным является соблюдение конфиденциальности информации, доступ к которой ограничен федеральными законами (статья 9 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об

информации, информационных технологиях и о защите информации»). Ч. 9 ст. 9 указанного закона определено, что порядок доступа к персональным данным граждан (физических лиц) устанавливается федеральным законом о персональных данных.

Права и законные интересы субъекта персональных данных нарушены, в том числе право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, а также запрет на сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия, установленные статьями 23 и 24 Конституции Российской Федерации.

Отсутствие согласия гражданина на публикацию сведений о нем в газете «Якутск вечерний» подтверждено письмом представителя главного редактора газеты «Якутск вечерний» (имеется в материалах дела).

Пунктом 25 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2010 г. № 16 «О практике применения судами Закона Российской Федерации «О средствах массовой информации» (далее Постановление Пленума ВС РФ № 16) определено, что к общественным интересам следует относить не любой интерес, проявляемый аудиторией, а, например, потребность общества в обнаружении и раскрытии угрозы демократическому правовому государству и гражданскому общест ву, общественной безопасности, окружающей среде.

Как следует из п. 25 Постановления Пленума ВС РФ, необходимо проводить разграничение между сообщением о фактах (даже весьма спорных), способным оказать положительное влияние на обсуждение в обществе вопросов, касающихся, например, исполнения своих функций должностными лицами и общественными деятелями, и сообщением подробностей частной жизни лица, не занимающегося какой-либо публичной деятельностью. В то время как в первом случае средства массовой информации выполняют общественный долг в деле информирования граждан по вопросам, представляющим общественный интерес, во втором случае такой роли они не играют.

Гражданин, чьи персональные данные опубликованы в статье газеты «Якутск вечерний», не действовал в момент осуществления своих служебных полномочий, не ведет активную политическую жизнь, как указано в возражении, не занимается публичной деятельностью, не является общественным деятелем. Такую информацию нельзя признать служащей общественным интересам. Сведения о месте работы гражданина, должности, его фамилии, имени не являются общедоступными. Опубликованные в газете сведения не касаются исполнения должностным лицом своих функций, а являются подробностями частной жизни гражданина и скорее служат удовлетворению любопытства аудитории. Указание именно персональных данных гражданина в статье не добавляет информации значимости, не оказывает положительного влияния на обсуждение в обществе вопросов, касающихся исполнения своих функций должностным лицом.

Кроме того, ч. 1 ст. 19 Конституции Российской Федерации гарантировано равенство всех перед законом и судом. Замещение какой-либо должности не может иметь значения при решении вопросов о правах, обязанностях и ответственности, закрепленных в нормативных правовых актах Российской Федерации.

Утверждение о том, что опубликованные данные о фамилии, имени, месте работы и должности гражданина не являются информацией ограниченного доступа («секретной»), что редакция не обрабатывала (не публиковала) персональные данные, к которым отсутствует публичный доступ, неверно. Информация о месте работы, должности, фамилии и имени заявителя в доступе неограниченному кругу лиц отсутствует.

Частью 3 ст. 17 Конституции Российской Федерации установлено, что осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц. Соответственно, осуществление прав и свобод представителей средств массовой информации и читателей на выражение мысли и слова, на сбор и получение информации не должно нарушать прав других граждан на неприкосновенность их частной жизни.

1. В отношении отсутствия заявления гражданина в материалах

дела:

Обращение гражданина не является подтверждением нарушения. Обращение гражданина послужило основанием для выявления должностным лицом Управления Роскомнадзора по Республике Саха (Якутия) нарушения. Нарушение подтверждается копией статьи в газете «Якутск вечерний» от 26.05.2017 № 20 (1173). Кроме того, согласно ч. 2 ст. 6 Федерального закона от 2 мая 2006 г. № 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации», при рассмотрении обращения не допускается разглашение сведений, содержащихся в обращении, а также сведений, касающихся частной жизни гражданина, без его согласия.

1. В отношении того, что редакция и журналисты не осуществляют обработку персональных данных, не являются операторами персональных данных, а также в отношении того, что именно М.В. Иванова является лицом, совершим противоправные действия:

Согласно ст. 3 Федерального «О персональных данных»:

персональные данные - любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному, или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных);

оператор - государственный орган, муниципальный орган, юридическое или физическое лицо, самостоятельно или совместно с другими лицами организующие и (или) осуществляющие обработку персональных данных, а также определяющие цели обработки персональных данных, состав персональных данных, подлежащих обработке, действия (операции), совершаемые с персональными данными;

обработка персональных данных - любое действие (операция) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ), обезличивание, блокирование, удаление, уничтожение персональных данных;

распространение персональных данных - действия, направленные на раскрытие персональных данных неопределенному кругу лиц;

 Редакция газеты «Якутск вечерний» согласно Уставу не является юридическим лицом и в понятиях Федерального закона «О персональных данных» действительно не попадает под определение «оператор». Отсутствует обязанность редакции по включению в реестр операторов, осуществляющих обработку персональных данных.

Однако, на основании ч. 1 ст. 1 Федерального закона «О персональных данных», указанным федеральным законом регулируются отношения, связанные с обработкой персональных данных, осуществляемой федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, иными государственными органами, органами местного самоуправления, иными муниципальными органами, юридическими лицами и физическими лицами.

Согласно п. 1 ч. 2. ст. 1 Федерального закона «О персональных данных», действие указанного Федерального закона не распространяется на отношения, возникающие при обработке персональных данных физическими лицами исключительно для личных и семейных нужд, если при этом не нарушаются права субъектов персональных данных. М.В. Иванова осуществляла обработку персональных данных не в личных целях и, следовательно, действие Федерального закона «О персональных данных» на нее как на физическое лицо распространяется.

Включение в реестр операторов, осуществляющих обработку персональных данных, не является основным моментом для определения лица как оператора, осуществляющего обработку персональных данных.

Согласно ч 9 ст. 2 Закона Российской Федерации от 27 декабря 1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации», под главным редактором понимается лицо, возглавляющее редакцию (независимо от наименования должности) и принимающее окончательные решения в отношении производства и выпуска средства массовой информации. Являясь физическим лицом, главный редактор газеты «Якутск вечерний» М.В. Иванова, приняла решение о выпуске номера газеты СМИ «Якутск вечерний» от 26.05.2017 № 20 (1173), на странице 12 которого содержались персональные данные гражданина. В наличии согласия гражданина М.В. Иванова не убедилась. Согласие гражданина на распространение его персональных данных отсутствовало. Следовательно, нарушение допущено М.В. Ивановой.

Таким образом, возражения представителя М.В. Ивановой не могут быть приняты во внимание.

Начальник ОСПДИТ

Н.Л. Кравченко