

## ВЕСТИ ГАРАНТА

<http://www.garant.ru>

### Краткий обзор новостей законодательства

**Постановление Конституционного Суда РФ от 22 июля 2020 г. № 38-П «По делу о проверке конституционности части третьей статьи 159 Уголовного кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданина М.А. Литвинова»**

*КС разъяснил, что само по себе необоснованное обращение за налоговым вычетом еще не мошенничество.*

Гражданина осудили за неоднократное оформление налогового вычета на квартиру, который ему как участнику накопительно-ипотечной системы жилищного обеспечения военнослужащих не полагался. Доводы защиты о его добросовестном заблуждении суды проигнорировали. По мнению заявителя, обжалуемая им норма УК РФ неконституционна, поскольку позволяет привлекать налогоплательщика к ответственности за мошенничество без установления признаков обмана и возлагает на него наказание за ошибочные решения налоговых органов.

Конституционный Суд РФ признал спорную норму не противоречащей Конституции. Она не предполагает уголовной ответственности за необоснованное обращение налогоплательщика за вычетом в случае, когда представленные им документы не имели признаков подделки или подлога, а налоговый орган сначала подтвердил, а потом опроверг право на вычет. Само по себе такое обращение не свидетельствует о мошенничестве. Граждане могут заблуждаться относительно основания для вычета, а незаконное его предоставление должно быть исключено сотрудниками налогового органа, для чего достаточно обычной внимательности и осмотрительности. Иное означало бы, что оценка поведения налогоплательщика зависит от решения должностных лиц, что нарушает принципы равенства и справедливости.

Дело гражданина будет пересмотрено.

### Обзор практики применения арбитражными судами положений процессуального законодательства об обязательном досудебном порядке урегулирования спора

*(утв. Президиумом Верховного Суда РФ 22 июля 2020 г.) ВС разъяснил некоторые вопросы обязательного досудебного порядка урегулирования арбитражного спора.*

Верховный Суд РФ разъяснил арбитражным судам, как применять правила об обязательном досудебном порядке урегулирования спора.

Указанный порядок необходим по взысканию долгов за услуги ЖКХ и необязателен по требованиям о возмещении вреда, об обращении взыскания на заложенное имущество.

Несовпадение сумм долга, неустойки, процентов в претензии и в иске не свидетельствует о несоблюдении претензионного порядка. Непредставление с иском заявлением документов, подтверждающих соблюдение досудебного порядка — основание для оставления заявления без движения. Использование переговоров, медиации или иной примирительной процедуры считается досудебным урегулированием, только если это было предусмотрено договором.

Также от договора зависит, можно ли направлять претензию электронной почтой. Такой документ не обязательно направлять ценным письмом с описью вложения. Претензию можно направить по адресу, указанному в договоре, а не по юридическому адресу ответчика.

Соблюдение цессионарием досудебного порядка не требуется, если такой порядок был соблюден первоначальным кредитором до уведомления должника об уступке права. Не требуется соблюдать такой порядок по требованиям, которые были изменены после подачи иска, если он был соблюден по первоначальным требованиям.

**Приказ Минтруда от 23 июня 2020 г. № 365н «О внесении изменений в Правила финансового обеспечения предупредительных мер по сокращению производственного травматизма и профессиональных заболеваний работников и санаторно-курортного лечения работников, занятых на работах с вредными и (или) опасными производственными факторами, утвержденные приказом Минтруда России от 10 декабря 2012 г. № 580н»**

*Маски, перчатки и бесконтактные термометры за счет страховых взносов: успеете подать заявление в ФСС.*

До 1 октября 2020 г. страхователи могут обратиться в территориальный орган ФСС по месту своей регистрации, чтобы за счет страховых взносов им профинансировали расходы на реализацию мер по предупреждению COVID-19. Установлен перечень таких затрат. Перечислены документы, которые нужно представить в орган ФСС.

В частности, страховые взносы направляются на приобретение масок, перчаток и бесконтактных термометров, проведение лабораторного исследования работников на COVID-19.

Приказ действует до 31 декабря 2020 г.

Зарегистрировано в Минюсте РФ 24 июля 2020 г.

Регистрационный № 59058.

**Постановление Правительства РФ от 20 июля 2020 г. № 1078 «Об утверждении Положения об особенностях отмены либо переноса бронирования места в гостинице или ином средстве размещения в отношении оснований, порядка, сроков и условий такого переноса и (или) возврата заказчиком (потребителем) денежных сумм, уплаченных ими при бронировании, на 2020 и 2021 годы»**

*Бронь в российских гостиницах можно перенести или вернуть деньги.*

Правительство РФ определило на 2020 и 2021 гг. особенности отмены либо переноса бронирования места в гостинице или ином средстве размещения, а также возврата заказчиком денег, уплаченных при бронировании. Это касается туристов, которые не смогли получить услуги в связи с пандемией.

Бронь можно перенести на период в течение 18 месяцев с даты бронирования, но не позднее 31 декабря 2021 г., а также при условии, что заказчик оплатил услуги полностью или частично. Перенос производится на условиях предоставления равнозначных услуг. Исполнитель направляет уведомление. Определен срок.

При отказе от услуг заказчику возвращаются деньги не позднее 31 декабря 2021 г. При этом особый порядок предусмотрен для граждан, достигших возраста 65 лет, либо находящихся в трудной жизненной ситуации (подтвержденная инвалидность, временная нетрудоспособность более 2 месяцев, регистрация в качестве безработного).

Если на день вступления в силу особенностей наступили сроки оказания услуг по размещению, а исполнитель вовремя не направил уведомление, то заказчику возвращаются деньги не позднее 31 декабря 2020 г.

Постановление вступает в силу со дня опубликования.

**Постановление Правительства РФ от 24 июля 2020 г. № 1108 «О проведении на территории Российской Федерации эксперимента по досудебному обжалованию решений контрольного (надзорного) органа, действующий (бездействия) его должностных лиц»**

*Бизнес сможет обжаловать в досудебном порядке через Единый портал госуслуг решения и предписания контрольных органов.*

С 17 августа 2020 г. по 30 июня 2021 г. в России проводится эксперимент по досудебному обжалованию решений контрольных и надзорных органов. В нем участвуют МЧС, Росздравнадзор и Ростехнадзор.

Предприниматели смогут обжаловать в досудебном порядке дистанционно через Единый портал госуслуг решения и предписания контрольных органов в сфере пожарной, промышленной, энергетической безопасности, надежности гидротехнических сооружений, обращения лекарств и медицинских изделий, качества медицинской помощи. Например, в электронном виде можно будет оспорить назначение плановой или внеплановой проверки, действия должностных лиц.

Жалоба от ИП подписывается простой либо усиленной квалифицированной электронной подписью. Организация требует усиленную квалифицированную электронную подпись.

На принятие решения по обращению отводится 2 рабочих дня.

Постановление вступает в силу со дня его официального опубликования.

**Постановление Правительства РФ от 23 июля 2020 г. № 1095 «Об утверждении федерального стандарта внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля «Реализация результатов проверок, ревизий и обследований»**

*Результаты проверок, ревизий и обследований в рамках финансового контроля оформляются по новому стандарту.*

Правительство РФ утвердило новый федеральный стандарт внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля «Реализация результатов проверок, ревизий и обследований».

Стандарт содержит требования к представлению, предписанию, уведомлению о применении бюджетных мер принуждения органа внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля. Прописан порядок продления срока исполнения представления (предписания) органа контроля.

С 1 января 2021 г. будут применяться формы представления, предписания и уведомления, установленные Минфином, а до этой даты — имеющиеся формы.

Постановление вступает в силу со дня опубликования и применяется в отношении проверок, ревизий и обследований, начатых после этой даты.

**Ни я, ни моя жена, никто из наших близких родственников не имеет никаких денежных вкладов в Коммерческом банке «Калуга».**

Андрей Гаврилович Икрянников, калужанин

Все упоминаемые в обзорах нормативные правовые акты смотрите в системе ГАРАНТ.



АКФ «Политоп»  
+7 901-995-95-30  
[www.politop.net](http://www.politop.net)

**Приказ Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций РФ от 15 июля 2020 г. № 334 «О внесении изменений в приказ Минкомсвязи России от 31 марта 2020 г. № 148 «О проведении эксперимента об оказании гражданам на безвозмездной основе услуг связи по передаче данных и по предоставлению доступа к информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на территории Российской Федерации для использования социально значимых информационных ресурсов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»**

*Эксперимент по «доступному Интернету» продлится до конца этого года.*

Минкомсвязь продлила срок проведения эксперимента по «доступному Интернету» до 31 декабря 2020 г.

В рамках эксперимента крупнейшие операторы связи предоставляют бесплатный доступ к социально значимым информационным интернет-ресурсам. Эксперимент затрагивает домашний интернет.

**Постановление Конституционного Суда РФ от 24 июля 2020 г. № 40-П «По делу о проверке конституционности подпункта 2 пункта 4 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с запросом**

**Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда»**  
*КС допустил снижение компенсации при нарушении предпринимателем права на один товарный знак.*

В силу ГК РФ при незаконном использовании товарного знака правообладатель вправе в т.ч. требовать от нарушителя компенсацию в двукратном размере стоимости товаров, на которых размещен знак, или в двукратном размере стоимости права использования знака на законных основаниях. Конституционный Суд признал данную норму противоречащей Конституции РФ.

Это правило не позволяет судам с учетом обстоятельств дела снизить компенсацию при нарушении права на один товарный знак, если ее размер многократно превышает величину причиненных правообладателю убытков, правонарушение совершается впервые, а использование чужой интеллектуальной собственности не является существенной частью предпринимательской деятельности и не носит грубый характер. Следует учитывать и обстоятельство, когда нарушителем выступает ИП.

Федеральному законодателю надлежит уточнить действующие нормы. До внесения изменений суды могут учесть все значимые для дела обстоятельства, включая характер нарушения, материальное положение ответчика, и по его заявлению снизить размер компенсации, но не более чем вдвое (т.е. установить компенсацию в размере не менее стоимости права использования товарного знака).

**Приказ Минкультуры от 6 декабря 2019 г. № 1905 «Об утверждении правил предоставления и размещения общедоступными библиотеками находящейся в их фондах информационной продукции, содержащей информацию, запрещенную для распространения среди детей в соответствии с частью 2 статьи 5 Федерального закона «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию»**

*Библиотеки должны размещать литературу «18+» в недоступных для детей местах.*

Минкультуры установило правила размещения в библиотеках информационной продукции с маркировкой «18+» или «Запрещено для детей» и ее выдачи пользователям.

Библиотеки должны соблюдать требования к возрастной маркировке информационной продукции и выдавать ее в соответствии с возрастом читателей. Фонды детской литературы должны быть пространственно изолированы от литературы для взрослых.

Продукция для взрослых должна размещаться либо в отдаленном от общего зала помещении, закрываемом на ключ, либо в отдельном книжном шкафу вне доступа к нему детей, либо в отдельном зале для взрослых посетителей.

Сотрудник библиотеки обязан отказать несовершеннолетнему в выдаче продукции для взрослых и предложить ему имеющуюся продукцию для его возраста.

Зарегистрировано в Минюсте РФ 27 июля 2020 г.

Регистрационный № 59077.

→  
**Факт**

**Постановление Губернатора Калужской области от 22 июля 2020 г. № 295**

**«О присвоении почетных званий Калужской области»**  
Врио Губернатора Калужской области присвоил почетные звания заслуженным работникам области.

В частности, почетное звание **«Заслуженный работник средств массовой информации Калужской области»** получил **Бекчян Ваграм Владимирович** — главный редактор двуязычного русско-армянского журнала «Горцарар».

**Постановление Правительства РФ от 20 июля 2020 г. № 1073 «Об утверждении Положения об особенностях на 2020 и 2021 годы исполнения и расторжения договора о реализации туристского продукта, заключенного по 31 марта 2020 года включительно, туроператором, осуществляющим деятельность в сфере внутреннего туризма, и (или) въездного туризма, и (или) выездного туризма, либо турагентом, реализующим туристский продукт, сформированный таким туроператором, включая основания, порядок, сроки и условия возврата туристам и (или) иным заказчикам туристского продукта уплаченных ими за туристский продукт денежных сумм или предоставления в иные сроки равнозначного туристского продукта, в том числе при наличии обстоятельств, указанных в части третьей статьи 14 Федерального закона «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации»**  
За отмененные из-за пандемии туры можно будет вернуть деньги.

Правительство РФ определило на 2020 и 2021 гг. особенности исполнения и расторжения договора о реализации туристского продукта, заключенного по 31 марта 2020 г. включительно. Это касается граждан, у которых были аннулированы туры в связи с пандемией.

Туроператор предоставляет туристский продукт, предусмотренный договором, либо равнозначный продукт в сроки, определяемые дополнительно по согласию сторон, но не позднее 31 декабря 2021 г. При получении равнозначного продукта доплата не потребуется, за исключением случаев, когда меняются его потребительские свойства. Туроператор направляет заказчику уведомление. Определен срок.

Если турист отказывается от поездки, в т.ч. от равнозначного продукта, то ему возвращаются деньги. При этом особый порядок предусмотрен для граждан, достигших возраста 65 лет, либо находящихся в трудной жизненной ситуации (подтвержденная инвалидность, временная нетрудоспособность более 2 месяцев, регистрация в качестве безработного).

Если на день вступления в силу особенностей наступили сроки предоставления туристского продукта, а туроператор вовремя не направил уведомление, то заказчику возвращаются деньги за продукт не позднее 31 декабря 2020 г.

Постановление вступает в силу со дня опубликования.

**Компания «Гарант» получила сертификат «Инновация года»**



**ГАРАНТ** АКФ «Политоп»  
ИНФОРМАЦИОННО-ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ  
+7 (4842) 75-95-30  
[www.politop.net](http://www.politop.net)

**Официальный партнёр Компании «Гарант» в Калужской области — АКФ «Политоп»**

**Компьютеры и ноутбуки**  
**Принтеры и сканеры**  
**Офисная техника**  
**Сетевое оборудование**  
**Лицензионное ПО**  
**Ремонт компьютеров, ноутбуков и офисной техники**  
**Расходные материалы**  
**Заправка картриджей**

**ООО «Автоматизированные системы»**  
ул. Театральная, 6а (4 этаж)  
тел./факс (4842) 574-074



**Дорогой Ваграм!**

Международный журнал, рассылаемый по зарубежью.

Две газеты.

И ещё много книг Издательства «Шаганэ»...

Поздравляю тебя, многоуважаемый коллега, с почётным званием заслуженного работника СМИ нашей Калужской области!

Уже не один десяток лет ты самоотверженно «пашешь» (извини меня за это русское выражение), рассказывая всем нам о своём армянском народе, об его великой тысячелетней культуре, об его выдающихся сыновьях и дочерях.

Это высокое почётное звание тобою действительно заслужено!

И оно обязывает тебя не останавливаться, впредь продолжать свою многотрудную деятельность, служащую развитию взаимопонимания и укреплению дружбы между нашими братскими православными народами.

Твой русский друг Андрей Икрянников,  
директор Издательства АКФ «Политоп»



**Издательство АКФ «Политоп»**  
принимает заказы на выпуск книг, брошюр, альбомов, сборников, монографий и т.п.  
Компьютерный набор нот, издание сборников нот и песен.  
+7 901-995-12-25  
Присваиваем ISBN и ISMN  
Размещаем в РИНЦ и НЭБ  
Файлы наших изданий в формате PDF/A загружаем в РКП и РГБ  
(Пункт 2.1 ст. 7 Федерального закона от 29 декабря 1994 г. № 77-ФЗ «Об обязательном экземпляре документов»)  
**Список вышедших книг см. на нашем сайте [www.politop.net](http://www.politop.net)**

**Правовой блок системы ГАРАНТ**

**ГАРАНТ**  
ИНФОРМАЦИОННО-ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ  
+7(4842)75-95-30  
[www.politop.net](http://www.politop.net)

**Законодательство Калужской области**



**Информационное обеспечение строительных организаций:**

Правовой блок системы ГАРАНТ

**«Справочник нормативно-технической документации по строительству»**

Содержит **правовые документы по строительной деятельности:**

федеральные законы, акты Президента РФ и Правительства РФ, документы Росстроя (Госстроя РФ) и др. министерств и ведомств, а также **нормативно-технические документы по строительству:**

**ТЕРы, ФЕРы, СНИПы, СНИРы, ЕНиРы, ГЭСН, ГЭСНр, СП, ТОИ, СанПиНы, ГОСТы и др.**

**ГАРАНТ**  
ИНФОРМАЦИОННО-ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ  
+7901-995-95-30  
[www.politop.net](http://www.politop.net)

Нашим регулярным пользователям системы ГАРАНТ предоставляется **скидка 100%** при размещении их рекламы на время эпидемии коронавируса 2019-нCoV.

## Три злободневных вопроса об обработке персональных данных: ищем ответы в свежих разъяснениях регулятора и судебных делах

Разобраться в нюансах обработки персональных данных бывает не просто даже опытным специалистам. Это связано с тем, что положения Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее — Закон № 152-ФЗ) содержат общие формулировки, которые могут трактоваться по-разному. Позиции Роскомнадзора и суда по одному и тому же вопросу могут различаться, более того, встречаются судебные дела с противоположными решениями. При построении процессов обработки персональных данных руководители компаний часто не понимают, на что им ориентироваться, чтобы не допустить нарушений Закона № 152-ФЗ.

При этом вопрос защиты персональных данных год от года становится более острым. За последние два года в КоАП РФ внесены поправки об увеличении штрафов за невыполнение требований Закона № 152-ФЗ. Кроме того, сейчас готовится проект закона об увеличении штрафов за утечку персональных данных. Ежегодно Роскомнадзор фиксирует более 50 тыс. жалоб физических лиц и выписывает организациям административные штрафы, общая сумма которых превышает 1 млн руб. Возможные последствия для компаний не ограничиваются одними штрафами: регулятор может заблокировать сайт организации, являющийся неотъемлемой частью бизнеса для тех, кто предоставляет онлайн-сервисы или развивает продажи в интернете.

В данной колонке я рассмотрю три важных вопроса, которые мне регулярно задают предприниматели, сравнив положения Закона № 152-ФЗ и позицию Роскомнадзора. А также поделюсь личным опытом участия в проверках службы.

### 1. Фотография в СКУД — биометрические персональные данные?

Использование фотографий в системах контроля управления доступом (СКУД) — распространенная практика в компаниях. Поэтому многих волнует вопрос: относится ли фотография в СКУД к биометрическим персональным данным? Ведь в этом случае организация должна будет получить согласие субъекта персональных данных в письменной форме, указанной в ст. 9 Закона № 152-ФЗ.

#### Что говорит законодательство?

Закон № 152-ФЗ дает слишком общее определение биометрических персональных данных, которое не дает четкого ответа на вопрос, относится ли к ним фотография. Так, в ст. 11 Закона № 152-ФЗ говорится, что под биометрическими персональными данными понимаются сведения, характеризующие физиологические и биологические особенности человека, которые используются оператором для установления личности субъекта данных.

#### Что говорит Роскомнадзор?

На сайте службы опубликованы разъяснения<sup>1</sup> о том, что фотография в СКУД используется для установления личности субъекта персональных данных и, следовательно, является биометрическими персональными данными.

На дне открытых дверей в январе текущего года представители регулятора пояснили, при каких условиях фотография относится к биометрическим персональным данным. Так, если она:

- сделана в соответствии с требованиями ГОСТ Р ИСО/МЭК 19794-5-2013 к изображению (освещение, положение головы, расположение камеры, разрешение изображения и т.д.);
- отнесена к биометрическим персональным данным нормативно-правовым актом (например, при обработке в Единой биометрической системе).

При данном пояснении регулятора можно сделать вывод, что обработка фотографии в системе СКУД к биометрическим персональным данным не относится. Кроме того, на последних проверках Роскомнадзора с нашим участием компании не получали замечаний о том, что фотография в СКУД относится к биометрическим персональным данным. Однако нам встречались и примеры с противоположным решением регулятора.

#### Что говорит судебная практика?

Владелец фитнес-клуба в Казани пытался оспорить в суде постановление Роскомнадзора и штраф в размере 10 тыс. руб. (решение Советского районного суда города Казани от 26 сентября 2019 г. по делу № 12-1526/2019). В спортивном клубе использовали систему СКУД для идентификации посетителей по фотографии при проходе через турникет без их письменного согласия. Суд сослался на разъяснения службы о том, что фотография, используемая для идентификации личности, является биометрическими персональными данными, и оставил жалобу без удовлетворения.

### Консультационный блок системы ГАРАНТ

#### Энциклопедия решений. Формы правовых документов

Формы правовых документов, утвержденные нормативными актами, а также шаблоны форм, составленные квалифицированными юристами.

### Выводы

Роскомнадзор не опровергает разъяснения на сайте, но на публичных мероприятиях его представители приводят критерии, по которым фотография в СКУД не относится к биометрическим персональным данным. Аналогичный подход все чаще встречается и в результате проверок регулятора. При этом, как видно из приведенного выше судебного решения, совсем недавно суд придерживался другой позиции, ссылаясь на разъяснения Роскомнадзора. Таким образом, сегодня есть риски получения предписаний и штрафов в случае отсутствия согласия в письменной форме на обработку биометрических персональных данных при использовании фотографии в СКУД. Поэтому рекомендуется получать согласие субъекта персональных данных. Согласие должно быть оформлено в соответствии с требованиями ст. 9 Закона № 152-ФЗ. Еще один вариант минимизировать риск — указать во внутренних нормативных документах (например, в регламенте о пропускном и внутриобъектовом режимах), что фотографии в СКУД обрабатываются не с целью идентификации личности, а для организации пропускного режима. Однако при таком способе есть риски получить предписание в случае проверки Роскомнадзора.

### 2. Относится ли номер телефона к персональным данным?

Компании часто спрашивают, считаются ли номера телефонов без привязки к ФИО и другой информации пользователя персональными данными, и нужно ли в этом случае получать согласие владельца номера на обработку персональных данных.

#### Что говорит законодательство?

Напомним, согласно ст. 3 Закона № 152-ФЗ, персональные данные — это любая информация, относящаяся прямо или косвенно к определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных).

#### Что говорит Роскомнадзор?

На дне открытых дверей представители службы также объяснили, что к персональным данным относится информация, которая характеризует человека. Телефонный номер — это не характеристика человека, а атрибут аппаратного средства связи, и значит, персональными данными не является.

По моей практике участия в проверках Роскомнадзора, представители службы не требуют получения согласия на обработку номера телефона без привязки к другим данным.

#### Что говорит судебная практика?

Житель города Белгорода обратился в суд (решение Октябрьского районного суда г. Белгорода от 12 сентября 2019 г. по делу № 12-393/2019) с жалобой на размещение его телефонного номера в интернете компанией ООО «Яндекс Справочник». Роскомнадзор не увидел в этом нарушений, т.к. номер телефона был опубликован без указания его владельца. Суд согласился с регулятором в том, что номер телефона не относится к персональным данным, т.к. по нему нельзя идентифицировать человека.

Между тем, суд в Москве, рассматривая подобный вопрос, вынес другое решение (решение Черемушкинского районного суда г. Москвы от 18 июня 2019 г. по делу № 12-973\_2019). Гражданину поступали звонки от коллекторской компании без его согласия. При этом других данных, кроме номера телефона, у взыскателей о человеке не было. Суд посчитал, что такая обработка персональных данных коллекторской компанией, а именно, номера телефона, является нарушением Закона № 152-ФЗ.

### Выводы

Роскомнадзор придерживается позиции, что номер телефона без привязки к другим данным не относится к персональным данным, а значит, не нужно получать согласие его владельца на обработку данных. Однако правоприменительная практика говорит о том, что стоит заручиться согласием субъекта на обработку таких данных. Оно может быть оформлено в любой форме, позволяющей подтвердить факт его получения (например, галочка на сайте).

Примерная форма для заполнения **Согласие субъекта на обработку персональных данных** и другие необходимые и полезные формы смотрите в системе ГАРАНТ.



**АКФ «Политоп»**  
+7 (4842) 75-95-30  
www.politop.net

**Юлия БЕЛЯЕВА,**  
консультант Центра  
информационной  
безопасности  
компании  
«Инфосистемы Джет»



### 3. Нужно ли согласие субъекта персональных данных, если они обрабатываются в рамках исполнения договора?

Часто компании задаются вопросом, нужно ли отдельно получать согласие, если персональные данные обрабатываются с целью выполнения обязательств по договору, или договор сам по себе является правовым основанием для обработки.

#### Что говорит законодательство?

В статье 6 Закона № 152-ФЗ говорится, что обработка персональных данных допускается:

- для исполнения договора, стороной которого, выгодоприобретателем или поручителем по которому является субъект персональных данных;
- для заключения договора по инициативе субъекта персональных данных или договора, по которому субъект будет являться выгодоприобретателем или поручителем.

#### Что говорит Роскомнадзор?

На официальном сайте Роскомнадзора<sup>2</sup> размещена информация о том, что согласие не требуется, если обработка персональных данных необходима для исполнения договора.

По моему опыту участия в проверках регулятора отсутствия согласия может быть нарушением в следующих случаях:

- персональные данные избыточны по отношению к цели обработки или обрабатываются с целью, которая не указана в договоре. В качестве примера можно привести обработку копий паспортов, не требующихся для исполнения договора, или рассылку рекламных SMS-сообщений клиентам;
- не указан перечень организаций, в которые передаются персональные данные;
- требуется согласие на обработку персональных данных в письменной форме (для специальных категорий данных, биометрических данных, трансграничной передачи персональных данных и т.п.).

#### Что говорит судебная практика?

Рассмотрим два примера с противоположными решениями суда.

В пятом арбитражном апелляционном суде Владивостока рассматривался случай обработки персональных данных собственников помещения ресурсоснабжающей организацией. Судебная коллегия определила, что при наличии договора согласие субъекта на обработку данных не требуется, поскольку она необходима для исполнения договора (постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 3 апреля 2019 г. № 05АП-367/19 по делу № А51-19080/2018).

В другом деле апелляционный суд Воронежа установил, что подписание договора не может считаться согласием собственника помещения многоквартирного дома на обработку персональных данных (постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 27 декабря 2018 г. № 19АП-8727/18). Согласие должно быть выражено с соблюдением требований ст. 9 Закона № 152-ФЗ с обязательным указанием сроков обработки персональных данных.

### Выводы

В судебной практике есть пример, где наличие договора не является согласием. Роскомнадзор тоже не требует согласия, если персональные данные обрабатываются с целью исполнения договора, но проверяет выполнение условий, приведенных выше.

\*\*\*

Тема обработки персональных данных всегда вызывает много вопросов из-за неоднозначности формулировок Закона № 152-ФЗ, и у каждого специалиста по персональным данным своя интерпретация правильного выполнения требований. Встречаются ситуации, когда в судебном порядке оспариваются постановления службы. Более того, по одному вопросу можно найти противоположные решения суда. Подход Роскомнадзора меняется со временем, появляются новые разъяснения на сайте службы и открытых мероприятиях, а также решения судебных дел. Я рекомендую при построении процессов обработки персональных данных оценивать совокупность факторов и выбирать решение, которое минимизирует риски получения предписаний и штрафов, на периодической основе проверять процессы обработки персональных данных на соответствие новым подходам Роскомнадзора. Кроме того, стоит обратить внимание на разработку организационно-распорядительных документов, которые должны соответствовать выбранной позиции по спорным вопросам, а также отражать актуальные изменения процессов обработки персональных данных в компании.

Перепечатка с сайта ГАРАНТ.РУ с разрешения автора статьи.

<sup>1</sup>С разъяснениями можно ознакомиться на официальном сайте: [pd.rkn.gov.ru/press-service/subject1/news2729/](http://pd.rkn.gov.ru/press-service/subject1/news2729/).

<sup>2</sup>С информацией можно ознакомиться на официальном сайте: [rkn.gov.ru/treatments/p459/p468/](http://rkn.gov.ru/treatments/p459/p468/).

**ГАЗЕТНАЯ ТИПОГРАФИЯ**

• ПЕЧАТЬ ГАЗЕТ • ПОЛНОЦВЕТНАЯ ПЕЧАТЬ ЛЮБЫХ ТИРАЖЕЙ (484) 396-50-05

## Служба Правового консалтинга ГАРАНТ

Материал рубрики подготовлен на основе индивидуальных письменных консультаций, оказанных в рамках услуги Правовой консалтинг ГАРАНТ.

**?** *Правомерно ли заключение юридическим лицом договора на вывоз мусора не с региональным оператором, а с иным лицом, например, с арендодателем здания, в котором это юридическое лицо арендует помещения?*

В соответствии с ч. 1 ст. 24.6 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее — Закон № 89-ФЗ) сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов (далее — ТКО) на территории субъекта Российской Федерации обеспечиваются одним или несколькими региональными операторами в соответствии с региональной программой в области обращения с отходами и территориальной схемой обращения с отходами.

Накопление, сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов осуществляются в соответствии с Правилами обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденными постановлением Правительства РФ от 12.11.2016 № 1156 (далее — Правила).

Региональные операторы заключают договоры на оказание услуг по обращению с ТКО с собственниками твердых коммунальных отходов, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации (ч. 1 ст. 24.7 Закона № 89-ФЗ).

Согласно подп. «в» п. 8.1 Правил региональный оператор заключает договоры на оказание услуг по обращению с ТКО, образующихся в иных зданиях, строениях, сооружениях, нежилых помещениях, в т.ч. в многоквартирных домах (кроме случаев, предусмотренных ч.ч. 1 и 9 ст. 157.2 ЖК РФ, при которых договор на оказание услуг по обращению с ТКО заключается в соответствии с жилищным законодательством Российской Федерации) (далее — нежилые помещения) и на земельных участках, — с лицами, владеющими такими зданиями, строениями, сооружениями, нежилыми помещениями и земельными участками на законных основаниях, или уполномоченными ими лицами.

Однако при переходе прав на здания, строения, сооружения, нежилые помещения и земельные участки, на которых происходит образование ТКО, к новому собственнику (иному законному владельцу и (или) пользователю) такой собственник (иной законный владелец и (или) пользователь) в трехдневный срок обязан уведомить регионального оператора о таком переходе прав и заключить с ним договор на оказание услуг по обращению с ТКО в порядке и сроки, которые установлены Правилами для заключения указанного договора (п. 8.2 Правил).

Необходимо отметить, что понятие «пользователь» в Правилах не раскрыто.

Полагаем, что под термином «пользователь» подразумевается, в частности, арендатор помещения в здании, строении, сооружении.

Следовательно, договор на вывоз ТКО должен заключаться с арендатором помещения в здании, строении, сооружении.

В то же время в судебной практике присутствует мнение, что в случае отсутствия в договоре аренды обязанности арендатора самостоятельно заключать договор на вывоз ТКО, такая обязанность возникает у арендодателя в силу ст. 210 ГК РФ (см., напр., решения Арбитражного суда Ивановской области от 29 января 2019 г. по делу № А17-8587/2018, от 17 июня 2019 г. по делу № А17-4132/2018).

Однако ввиду того, что Правилами прямо предусмотрено, что при переходе прав на нежилые помещения к пользователю обязанность по заключению договора на вывоз ТКО ложится на него, считаем, что договор на вывоз ТКО должен заключаться с собственником ТКО, в рассматриваемом случае — с арендатором помещения.

Обращаем внимание, что высказанная точка зрения является нашей экспертной позицией. Поскольку, к сожалению, какие-либо разъяснения компетентных органов нам обнаружить не удалось, рекомендуем обратиться за официальными разъяснениями в Федеральную службу по надзору в сфере природопользования по почте (125993, г. Москва, ул. Б. Грузинская, 4/6) либо заполнив специальную форму на официальном сайте ведомства <http://rpn.gov.ru/appeal-to-rpn>.

**Эксперт службы Правового консалтинга ГАРАНТ  
Александр ВАСИЛЬЕВ**

## Мы с женой — пенсионеры. Но мы не имеем никаких пенсионных вкладов в Коммерческом банке «Калуга».

**Андрей Гаврилович Икрянников, калужанин**

**Размещение политической рекламы (печатных агитационных материалов) во время избирательной кампании по выборам Губернатора Калужской области, депутатов Законодательного Собрания Калужской области седьмого созыва, депутатов Городской Думы города Калуги седьмого созыва, которые состоятся 13 сентября 2020 года, в газете «Информационный курьер»: цена 15 рублей за 1 кв. см.**

При этом заказчик БЕСПЛАТНО получает необходимое ему количество экземпляров газеты.

Тел.: 8(4842)75-95-30, 8-901-995-95-30, 8-901-995-12-25, 8-962-372-96-04.

**Размещение политической рекламы (печатных агитационных материалов) во время избирательной кампании по выборам Губернатора Калужской области, депутатов Законодательного Собрания Калужской области седьмого созыва, депутатов Городской Думы города Калуги седьмого созыва, которые состоятся 13 сентября 2020 года, в газете «Правовой курьер — Калуга»:**

стоимость разовой публикации на одной странице формата А4 составляет 10 000 руб.

При этом заказчик БЕСПЛАТНО получает необходимое ему количество экземпляров газеты.

Тел.: 8(4842)75-95-30, 8-901-995-95-30, 8-901-995-12-25, 8-962-372-96-04.

**?** *Как реализуется в гражданских правоотношениях свобода содержания договора?*

Свобода договора рассматривается ГК РФ в составе основных принципов гражданского права (п. 1 ст. 1, ст. 421 ГК РФ). Согласно п. 4 ст. 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано обязательными для сторон правилами, установленными законом или иными правовыми актами (императивными нормами), действующими в момент его заключения (ст. 422 ГК РФ). В связи с этим правовые нормы, регулирующие договорные правоотношения, делятся на императивные и диспозитивные. Условия договора должны соответствовать императивным нормам законодательства (п. 1 ст. 422 ГК РФ) и не могут им противоречить под страхом недействительности соответствующего условия договора или договора в целом (ст. 168, 180 ГК РФ). Судебная практика исходит из того, что договор, условия которого противоречат существу законодательного регулирования соответствующего вида обязательства, может быть квалифицирован как ничтожный полностью или в соответствующей части, даже если в законе не содержится прямого указания на его ничтожность (абзац второй п. 74 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», далее — Постановление № 25).

Диспозитивные нормы, напротив, применяются постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное. Стороны вправе своим соглашением исключить их применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в диспозитивной норме. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой (п. 4 ст. 421 ГК РФ).

В некоторых случаях закон предусматривает одностороннюю диспозитивность. Так, возможность изменять положения диспозитивных норм закона в договорных отношениях с участием потребителя ограничена правилом п. 1 ст. 16 Закона от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей», запрещающим ухудшение положения потребителя по сравнению с правилами, установленными законами или иными правовыми актами (см. также п. 3 информационного письма Президиума ВАС РФ от 13 сентября 2011 г. № 146, определение Верховного Суда РФ от 10 июля 2018 г. № 301-АД18-9015 по делу № А43-35877/2017).

Свобода договора не является безграничной. Однако и ограничения свободы договора не вводятся произвольно. Целями ограничения свободы договора могут быть (см. также п. 3 постановления Пленума ВАС РФ от 14 марта 2014 г. № 16 «О свободе договора и ее пределах», далее — Постановление № 16):

- 1) защита публичного интереса, основ нравственности;
- 2) защита интересов третьих лиц;
- 3) защита слабой стороны договора (патернализм) — в первую очередь, в случае неравенства переговорных сил; недопущение грубого нарушения баланса интересов сторон.

**Факт**

Свободу договора следует рассматривать как презумпцию. Эта свобода может быть ограничена только при наличии достаточных политико-правовых оснований, а бремя доказывания наличия подобных обстоятельств лежит на том, кто предлагает соответствующее ограничение ввести. К примеру, правовая норма признается диспозитивной (позволяющей сторонам изменить или исключить установленное ею правило), если она не содержит явно выраженного запрета на установление соглашения сторон условия договора, отличного от предусмотренного в ней, и если отсутствуют основания для признания ее императивного характера для целей защиты особо значимых охраняемых законом интересов (интересов слабой стороны договора, третьих лиц, публичных интересов и т.д.), недопущения грубого нарушения баланса интересов сторон либо для целей сохранения смысла законодательного регулирования данного вида договора (п. 4 Постановления № 16). При возникновении спора об императивном или диспозитивном характере нормы, регулирующей права и обязанности по договору, суд обязан указать, каким образом существо законодательного регулирования данного вида договора, необходимость защиты соответствующих особо значимых охраняемых законом интересов или недопущение грубого нарушения баланса интересов сторон определяют императивность этой нормы либо пределы ее диспозитивности (п. 3 Постановления № 16).

Существуют две модели ограничения договорной свободы:

- 1) предупредительный (ex ante) контроль, реализуемый посредством закрепления в законе императивных норм;
- 2) последующий (ex post) контроль — ретроспективный контроль, предполагающий судебную оценку условий конкретного договора и обстоятельств, связанных с его заключением, как правило — путем применения оценочных стандартов (добросовестность, нравственность), с помощью которого пресекаются те или иные злоупотребления свободой договора. Такой механизм контроля над свободой договора может осуществляться путем:

– применения доктрины злоупотребления правом (ст. 10 ГК РФ),

– введения контроля справедливости условий стандартизированных договоров (ст. 428 ГК РФ),

– признания недействительными сделок, совершенных с целью, противной основам правопорядка или нравственности (ст. 169 ГК РФ), кабальных сделок (п. 3 ст. 179 ГК РФ), сделок, совершенных во вред кредиторам (ст. 61.2 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)») и т.д.,

– а также путем применения частных институтов ex post контроля, к примеру, снижения установленной договором неустойки, несоответствия последствиям нарушения обязательства (ст. 333 ГК РФ).

Контроль справедливости договорных условий на основании ст. 10 ГК РФ осуществляется по остаточному принципу — в случаях, когда специальные инструменты ex post контроля (ст. 428, 169, 179 ГК РФ и пр.) не применимы. Частные случаи использования такого инструмента в судебной практике представлены, к примеру, в п. 9 Постановления № 16, постановлении Президиума ВАС РФ от 15 июля 2014 г. № 5467/14, п. 7 постановления Пленума ВАС РФ от 06 июня 2014 г. № 35, постановлении Президиума ВАС РФ от 11 февраля 2014 г. № 13846/13, п. 9 информационного письма Президиума ВАС от 25 ноября 2008 г. № 127.

**Эксперт службы Правового консалтинга ГАРАНТ  
Лариса АМИРОВА**