

Требование по Местной Локализации Баз Данных: Необходимая Мера или Превышение Юрисдикции?

Артем Тимошенко, Управляющий Партнер
Жанибек Даиров, Старший Юрист
Даниил Литош, Младший Юрист

Развитие Требования о Местной Локализации Данных

Закон “О персональных данных и их защите” (ЗПД) был принят 21 мая 2013 года, однако норма о локализации была внесена поправками от 2015 года.

До 2020 года ЗПД не являлся актуальным ввиду отсутствия сформированной практики и надзора.



Ключевые Этапы Развития ЗПД:

- Послание народу Казахстана от 1 сентября 2020 года «Казахстан в новой реальности: время действий» - обеспечение «цифрового суверенитета»;
- Последующие поправки в ЗПД:
 - а. введение надзорного органа и определение сферы его компетенции (введен в 2020 и 2023 годах, в настоящее время Комитет по информационной безопасности Министерства цифрового развития, инноваций и аэрокосмической промышленности Казахстана), который заменил довольно разрозненную ответственность Правительства Казахстана, возложенную на различные министерства в зависимости от их компетенции;
 - б. разделение персональных данных на “общедоступные” и “ограниченного доступа”, а также определение требований к доступу к общедоступным персональным данным (2020 и 2021 годы);
 - с. введение требования указывать цели обработки персональных данных при сборе данных и запрашивать соответствующее согласие у субъектов персональных данных (2020);
 - д. введение права субъекта данных на доступ (2020);
 - е. введение требования к компаниям назначать сотрудника по защите данных (2020);
 - ф. введение обязанности получать предварительное согласие субъекта данных на передачу персональных данных (2021);
 - г. расширение права на удаление данных в случаях неполучения согласия на обработку данных (2021); и
 - h. введение обязанности уведомлять компетентный орган в случае утечки персональных данных (2024).

Требование о Местной Локализации

Персональные данные - сведения, относящиеся к определенному или определяемому на их основании субъекту персональных данных, зафиксированные на электронном, бумажном и/или ином материальном носителе (п.2 ст. 1 ЗПД).

Хранение персональных данных осуществляется собственником и/или оператором, а также третьим лицом в базе, которая хранится на территории РК (п.2 ст. 12 ЗПД).

Основные выводы:

- Закон не требует, чтобы персональные данные хранились в конкретном формате или на определенных носителях;
- Основное требование — персональные данные должны храниться в Казахстане;
- Прямого запрета на хранение данных за границей нет, следовательно данные могут одновременно храниться и в Казахстане, и в других странах;
- Использование иностранных облачных сервисов означает передачу персональных данных за границу, что регулируется статьей 16 ЗПД и возможно при согласии субъекта;
- Закон не устанавливает ограничений на срок хранения данных за границей — компании сами определяют его в зависимости от целей обработки и хранения.

Возможности Параллельного Хранения

**Бумажный носитель
- иностранный сервер**

**Электронный носитель
- иностранный сервер**

**Казахстанский сервер
- иностранный сервер**

Соблюдение Правил документирования, управления документацией и использования систем электронного документооборота в государственных и негосударственных организациях.

Судебная практика: Административное дело № 7120-17-00-3ж/588

Общие Требования по Безопасности

Согласно ст. 22 ЗПД, собственник и/или оператор, а также третье лицо **обязаны принимать необходимые меры по защите персональных данных, обеспечивающие:**

- Предотвращение несанкционированного доступа к персональным данным;
- Своевременное обнаружение фактов несанкционированного доступа к персональным данным, если это не удалось предотвратить;
- Минимизацию неблагоприятных последствий несанкционированного доступа к персональным данным;
- Обязанности собственника и/или оператора, а также третьего лица по защите персональных данных возникают с момента сбора персональных данных и действуют до момента их уничтожения либо обезличивания.

Стоит учитывать, что данные требования устанавливают общие обязанности по безопасности на оператора, в том числе при трансграничной передаче.



Меры по защите Персональных Данных: Правила Реализации Собственником, Оператором и Третьими Лицами

Для **обеспечения защиты персональных данных** необходимо:

1. выделение бизнес-процессов, содержащих персональные данные;
2. разделение персональных данных на общедоступные и ограниченного доступа;
3. определение перечня лиц, осуществляющих сбор и обработку персональных данных либо имеющих к ним доступ;
4. назначение лица, ответственного за организацию обработки персональных данных в случае
5. установление порядка доступа к персональным данным.
6. утверждение документов, определяющих политику оператора в отношении сбора, обработки и защиты персональных данных;
7. по запросу уполномоченного органа в рамках рассмотрения обращений представление информации о способах и процедурах обеспечения безопасности данных;

8. в течение 1 рабочего дня с момента обнаружения нарушения безопасности персональных данных уведомление уполномоченного органа;
9. в случае взаимодействия с объектами информатизации государственных органов и (или) государственных юридических лиц, содержащими персональные данные, обеспечение интеграции собственных объектов информатизации, задействованных в процессах сбора и обработки персональных данных, с государственным сервисом контроля доступа к персональным данным, за исключением случаев, предусмотренных подпунктами 1), 2), 9) и 9-2) статьи 9 Закона.

При сборе и обработке персональных данных в объектах информатизации дополнительно необходимо обеспечение сохранности носителей персональных данных.

Экстерриториальность ЗПД Закон о Правовых Актах (ст. 47, 48)

Общая территория действия: Нормативные правовые акты Республики Казахстан, распространяются на всю территорию страны, если не указано иное в самих актах.

Круг субъектов действия: НПА обязательны для граждан и юридических лиц Республики Казахстан, иностранцев и лиц без гражданства, а также иностранных юридических лиц и их представительств, находящихся на территории Казахстана.

Исключения: Должны быть предусмотрены международными договорами или НПА

Вывод: ЗПД не содержит прямого указания на экстерриториальное применение.

Особое Регулирование Онлайн Платформ

Согласно Закону “Об онлайн-платформах и онлайн-рекламе” (ст.9):

Для осуществления деятельности на территории Республики Казахстан собственники и/или иные законные представители онлайн-платформ, среднесуточный доступ к онлайн-платформам которых в течение месяца составляет более ста тысяч пользователей, находящихся на территории Республики Казахстан, назначают своего законного представителя по взаимодействию с уполномоченным органом в соответствии с требованиями, установленными Гражданским кодексом Республики Казахстан.

Данное правило не распространяется на сервисы обмена мгновенными сообщениями, осуществляющие функции внутрикорпоративных сервисов по обмену сообщениями, служб электронной почты.

При этом назначение законного представителя (посредством доверенности) не должно трактоваться в рамках учреждения представительства в Казахстане. Данное требование было отклонено на этапе законопроекта.

Возможные Причины Непринятия Проекта Закона

Проект Закона Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам защиты прав ребенка» (одобрен в 1 чтении в Мажилисе Парламента Республики Казахстан 15 сентября 2021 года).

Для осуществления деятельности на территории Республики Казахстан собственники и (или) иные законные представители иностранной онлайн-платформы или сервиса обмена мгновенными сообщениями проводят обязательную государственную регистрацию юридического лица или учетную регистрацию филиала (представительства) иностранных юридических лиц в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан о государственной регистрации юридических лиц и учетной регистрации филиалов и представительств.

1. Признаки осуществления деятельности на территории РК;
2. Заключение договора на оказание услуг с материнской компанией.

В то же время некоторые социальные сети открывают представительства, например TikTok и ВКонтакте.

Административная Ответственность за Нарушение ЗПД (ст 79 КОАП)

Незаконные сбор и (или) обработка персональных данных, если эти деяния **не содержат признаков уголовно наказуемого деяния**, - влекут штраф:

- на физических лиц в размере 10;
- на должностных лиц, частных нотариусов, частных судебных исполнителей, адвокатов, субъектов малого предпринимательства или некоммерческие организации – в размере 20;
- на субъектов среднего предпринимательства – в размере 30;
- на субъектов крупного предпринимательства – в размере 70 месячных расчетных показателей.

Административная Ответственность за Нарушение ЗПД (ст 79 КОАП)

Несоблюдение мер по защите персональных данных,
влечет штраф:

- на физических лиц в размере 50;
- на должностных лиц, субъектов малого предпринимательства или некоммерческие организации – в размере 100;
- на субъектов среднего предпринимательства – в размере 150;
- на субъектов крупного предпринимательства – в размере 200 месячных расчетных показателей.

Административная Ответственность за Нарушение ЗПД (ст 79 КОАП)

Несоблюдение мер по защите персональных данных, **повлекшее утерю, незаконный сбор** и/или обработку персональных данных, – влечет штраф:

- на физических лиц в размере 200;
- на должностных лиц, субъектов малого предпринимательства или некоммерческие организации – в размере 500;
- на субъектов среднего предпринимательства – в размере 700;
- на субъектов крупного предпринимательства – в размере 1000 месячных расчетных показателей.

Уголовная Ответственность за Нарушение ЗПД (ст 147 УК)

Несоблюдение мер по защите персональных данных лицом, на которое возложена обязанность принятия таких мер, если это деяние причинило существенный вред правам и законным интересам лиц, - наказывается:

- **штрафом** в размере до трех тысяч месячных расчетных показателей;
- **исправительными работами** в размере до трех тысяч месячных расчетных показателей;
- **привлечением к общественным работам** на срок до шестисот часов;
- **ограничением свободы** на срок до двух лет;
- **лишением свободы** на срок до двух лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Гражданско-Правовая Ответственность (ст. 917 ГК и пп.7 п.1 ст. 24 ЗПД)

Вред (имущественный и/или неимущественный), причиненный **неправомерными действиями** (бездействием) имущественным или неимущественным благам и правам граждан и юридических лиц, подлежит возмещению лицом, причинившим вред, в полном объеме.

Субъект **имеет право на защиту** своих прав и законных интересов, в том числе возмещение морального и материального вреда.

unicase
CENTRAL ASIA

Артем Тимошенко

artem.t@unicaselaw.com

Жанибек Даиров

zhanibek.d@unicaselaw.com

Даниил Литош

daniil.l@unicaselaw.com

Feel free to message us if you'd like to receive this presentation by email marketing@unicaselaw.com

