

Жетписов С.К.

**СЫРЛАРДЫ СИСТЕМАЛАШТЫРУУНУН ТАТААЛ ТҮЗҮМДҮК
НЕГИЗИ ИЛИМИЙ ЫКМАЛАРДЫ ЖАНА УКУКТУК РЕЖИМДЕРДИ
СИНТЕЗДӨӨ НАТЫЙЖАСЫ КАТАРЫ**

Жетписов С.К.

**СЛОЖНОСТРУКТУРНОЕ ОСНОВАНИЕ
СИСТЕМАТИЗАЦИИ ТАЙН КАК РЕЗУЛЬТАТ СИНТЕЗА
НАУЧНЫХ ПОДХОДОВ И ПРАВОВЫХ РЕЖИМОВ**

S.K. Zhetpisov

**COMPLEX BASIS OF THE SYSTEMATIZATION
OF MYSTERIES AS A RESULT OF SYNTHESIS OF SCIENTIFIC
APPROACHES AND LEGAL REGIMES**

УДК: 340.1:342.9/004.056

Макалада сыр институту маанилүү институттардын бири катары каралат, инсандын, коомдун жана мамлекеттин кызыкчылыктарынын катышын, мамлекеттин кийлигишүүсүнүн негиздерин жана чектерин, маалыматтык жактан корголушунун деңгээлин аныктайт. Биз сырдын негизги белгилерин бөлүү жолу менен сыр түшүнүгүн түздүк. Ченемдик укуктук актылардын кагылышы жана аркыл юридикалык техниканын каталарынын болушу, бирдиктүү түшүнүктүү-категориялык аппараттын жоктугу мыйзам массивинин өзүндө баш аламандыкка алып келиши негизделет. Сырлардын ар кандай түрлөрүн коргоонун укуктук базасын түзүү калыптануу стадиясында турат деп эсептейбиз. Сырды укуктук жактан коргоону камсыз кылуу азыркы коомдун муктаждыктарын канааттандырбаши констатацияланды. Бул тармактагы мыйзамдарды системалаштыруу талап кылынат.

Негизги сөздөр: сыр, маалыматтык коопсуздук, коргоо, кесиптик сыр, мамлекеттик сыр, жеке маалыматтар, жоопкерчилик.

В статье рассматривается институт тайны, как один из важнейших институтов, определяющих соотношение интересов личности, общества и государства, основания и пределы вмешательства государства, степень информационной защищенности. Путем выделения основных признаков тайны, нами формулируется понятие тайны. Обосновывается, что коллизийность, разноплановость нормативных правовых актов, имеющиеся ошибки юридической техники, отсутствие единого понятийно-категориального аппарата приводит к путанице в самом законодательном массиве. Полагаем, что создание правовой базы защиты различных видов тайн находится на стадии становления. Констатируется, что правовое обеспечение защиты тайны не удовлетворяет потребности современного общества. Требуется систематизация законодательства в данной области.

Ключевые слова: тайна, информационная безопасность, защита, профессиональная тайна, государственная тайна, персональные данные, ответственность.

The article examines the institution of secrecy as one of the most important institutions that determine the balance of interests of an individual, society and the state, the basis and limits of state intervention, the degree of information security. By highlighting the main features, we have formulated the concept of mystery. It is substantiated that the collision nature, the diversity of the regulatory legal acts, the existing errors of the legal technique, the lack of a single conceptual and categorical

apparatus lead to confusion in the legislative array itself. We believe that the creation of a legal framework for the protection of various types of secrets is in its infancy. It is stated that the legal framework for the protection of secrets does not meet the needs of modern society. Requires systematization of legislation in this area.

Key words: secret, information security, protection, professional secret, state secret, personal data, liability, information with limited access.

Межотраслевой институт тайны соединяет в себе различные и по содержанию, и по характерным чертам сведения, в силу разнообразных критериев стали объектом определенной разновидности тайн.

Полагаем, что можно назвать следующие критерии: безопасность Республики Казахстан; неприкосновенность частной жизни; особенности профессиональной деятельности с секретной или конфиденциальной информацией; особый характер религии, которая требует обеспечения сохранности тайны исповеди; специфический характер ряда правовых процедур (тайна голосования, тайна совещательной комиссии и др.)

Данные критерии определяют принадлежность информации к конфиденциальным сведениям, определяют их содержание и правовой режим. Это подтверждается при более тщательном анализе и сравнительной характеристике таких тайн как: государственная, военная, коммерческая, медицинская. Их правообладатели, правовой режим, механизм защиты, правовая природа и содержание различны.

Большое количество и разнообразие критериев происхождения тайн, в свою очередь обуславливает множество различных способов защиты, форм правовой охраны, что влечет неопределенность и путаницу в действующем законодательстве Республики Казахстан.

На сегодняшний день, законодательство Республики Казахстан закрепляет более 20 тайн, которые выступают в качестве ограничителей при реализации прав и свобод в информационной среде. В нашем государстве не имеется нормативного правового акта,

который регламентировал правовой режим и классификационный механизм все видов тайн. Но попытки систематизации различных видов тайн, находящихся в разрозненном виде в законах страны, законодателем предпринимались.

К таким попыткам можно отнести:

1) В Законе Республики Казахстан от 24 ноября 2015 года №418-V «Об информатизации», хоть речь о видах тайн не идет, но в статье 32 закреплено «электронные информационные ресурсы ограниченного доступа подразделяются на электронные информационные ресурсы, содержащие сведения, составляющие государственные секреты, и конфиденциальные» [1].

2) Закон Республики Казахстан от 21 мая 2013 года №94-V «О персональных данных и их защите», выделяет персональные данные, под которыми понимают – сведения, относящиеся к определенному субъекту, зафиксированные на бумажном, электронном и (или) ином материальном носителе [2].

3) Закон Республики Казахстан от 15 марта 1999 года №349-1. «О государственных секретах», выделяет государственные секреты, государственную тайну и служебную тайну [3].

4) Закон Республики Казахстан от 16 ноября 2015 года №401-V «О доступе к информации», в статье 1 закрепляет существование информации с ограниченным доступом, понимая под этим, информацию, отнесенную к государственным секретам, личной, семейной, врачебной, банковской, коммерческой и иным охраняемым законом тайнам, а также служебная информация с пометкой «Для служебного пользования» [4].

5) Гражданский кодекс Республики Казахстан (общая часть) от 27 декабря 1994 года №269-XII в статье 126 выделяет служебную и коммерческую тайны [5].

6) Гражданский кодекс Республики Казахстан (особенная часть) от 1 июля 1999 года №409-1, содержит статью 1017, в которой регламентируется правовая охрана нераскрытой информации. Под нераскрытой информацией понимается, организационная, техническая, коммерческая информация, в том числе секреты производства (ноу-хау), неизвестная третьим [6].

Такая неопределенность и разрозненность присутствует во многих нормативных правовых актах Республики Казахстан, которая проявляется в ссылках: «иные охраняемые законом тайны», «иные охраняемые секреты». Разумеется, такая ссылка делает список сведений с ограниченным доступом открытым и незавершенным, что предполагает дополнение перечня видов конфиденциальной информации. Отсутствие в действующих нормативных актах Республики Казахстан определений видов конфиденциальной информации, установления правового режима их функционирования, определения четкого соотношения их между собой, приводит к коллизии, которая в

конечном итоге нарушает единообразное применение и исполнение. На сегодняшний день, в законодательстве страны раскрыто определение только лишь государственной тайны.

Изложенное позволяет говорить о том, что процедура упорядочения информации с ограниченным доступом, требует правовой регламентации видов такой информации, с четким нормативным закреплением механизма их реализации, конкретных видов юридической ответственности за их нарушение, либо за изменение правового режима ограниченного доступа.

К примеру, в Кыргызской Республике, 19 июля 2017 года принят Закон «Об электронном управлении», который в статье 13 дает определение конфиденциальной информации, с перечислением ее видов. Согласно данному Закону, конфиденциальной признается информация, доступ к которой ограничен в соответствии с законом или решением обладателя информации.

Законами Кыргызской Республики доступ к информации ограничивается только целями обеспечения национальной безопасности, охраны нравственности и здоровья населения, общественного порядка, защиты прав, свобод и законных интересов физического и юридических лиц. Вводимые ограничения обязательно должны быть эквивалентны (соразмерны) указанным целям.

К конфиденциальной информации относятся сведения:

- 1) о частной жизни человека;
- 2) о содержании переписки, телефонных переговоров, телеграфных, почтовых, электронных и иных сообщений;
- 3) составляющие коммерческую тайну;
- 4) о материалах предварительного расследования, иные сведения, доступ к которым ограничивается в соответствии с процессуальным законодательством;
- 5) составляющие налоговую, банковскую, медицинскую, адвокатскую, журналистскую тайну, тайну усыновления и тайну страхования, иную профессиональную тайну;
- 6) иные сведения в соответствии с законодательством Кыргызской Республики [7].

Полагаем, что целесообразность принятия в Республике Казахстан Закона, в котором будет регламентирована конфиденциальная информация, просто очевидна. Объективно существует необходимость в принятии законодательных актов, направленные на всестороннюю правовую регламентацию полноценного механизма защиты интересов личности, общества и государства в информационном пространстве, обеспечивающих соразмерность этих интересов. Зарубежный опыт аналогичного нормативного регулирования, наглядно демонстрирует прогресс достигнутый другими странами. К примеру, Великобритания насчитывает пять законодательных актов направленных на обеспечение защиты телекоммуникационных

и информационных систем и на противодействие правонарушениям в информационной сфере. В Соединенных Штатах Америки действует шесть аналогичных федеральных законов, а в Федеративной Республике Германии принято четыре закона, подробно регламентирующие рассматриваемую среду. Федеральный закон «Об экономическом шпионаже и сохранности экономической информации» действующий в Соединенных Штатах Америки, закрепляет уголовную ответственность и предусматривает наказание либо до 25 лет лишения свободы, либо штраф в размере одного млн долларов для лиц, похитивших или добывших незаконным способом сведений конфиденциального характера: финансовую, экономическую или коммерческую информацию. Столь строгое наказание, очень наглядно показывает тенденции развития усиления мер контроля за сбором, хранением и использованием информации с ограниченным доступом. В Соединенных Штатах Америки достаточно быстро создано законодательство, адекватно реагирующее на вызовы в информационной сфере, регламентирующей создание механизма комплексной защиты [8, с. 33].

В правовой литературе высказывались разнообразные вариации дифференциации юридически значимой секретной информации.

Исследователь Бражник С.Д. [9, с. 3], разработал классификацию всей совокупности конфиденциальной информации на три группы. Первая группа, это личная информация конфиденциального характера, которая характеризует частную жизнь человека, членов его семьи, его политических и религиозных убеждений и т.д. Данная информация конфиденциальна, никому неизвестна, имеет ограниченный доступ. Личность, чьи интересы затрагивают разглашение этой информации, принимает меры по обеспечению ее правовой охраны. Вторая группа объединяет конфиденциальные сведения юридических лиц, к которым следует отнести банковскую, служебную и коммерческую тайны. Такой вид конфиденциальной информации, характеризуется потенциальной ценностью, в силу отсутствия свободного доступа к ней со стороны третьих лиц. Соответственно, юридическое лицо принимает конкретные меры к обеспечению ее охраны. Третья группа это сведения конфиденциального характера самого государства. Как правило, к данному виду тайн относятся: сведения с ограниченным доступом в области науки, техники, экономики, внешней политики и в военной области.

В основе представленной классификации значимой секретной информации, лежит критерий – обладания информации субъектом: физическое лицо, организация, государство. Данная классификация весьма практичная и значимая, поскольку каждая из предложенных групп тайн предполагает определенный правовой режим защиты и носит черты самостоятельности и обособленности.

Другой исследователь института тайны Бондарь И.В. изучая вышеизложенную классификацию в диссертации «Тайна по российскому законодательству (проблемы теории и практики)» [10, с. 31] задается вполне закономерными вопросами. Почему автор упустил адвокатскую, врачебную и другие виды тайн и не отнес их ни к одной из трех групп? Почему автор отделяет такого субъекта как государства от других юридических лиц? Почему автор относит банковскую тайну к конфиденциальным сведениям только юридических лиц?

В юридической литературе представлена еще одна весьма удачная конструкция классификации тайн, предложенная Шнейкертом Г. [11, с. 14]. В основу классификации в качестве критерия он предлагает круг лиц, владеющих тайной, что позволяет группировать конфиденциальную информацию на максимально большие группы.

Предложенная классификация тайн, играет немаловажную роль, для дальнейших исследований в юридической науке. Данное утверждение основано на том, что все виды конфиденциальных сведений охраняемых законом имеют относительный или определенный характер, зависящий от лиц обладающих правом доступа к ним, и осведомленности этих лиц о сущности охраняемых сведений. Первая группа сведений выделяемых Шнейкертом Г. – это секреты, возникающие между двумя лицами, или в виде знаний одного конкретного лица. Как правило, это сведения индивидуального характера. Вторая группа – это коллективные сведения, то есть секреты, возникающие среди неопределенного круга лиц. А если говорить об абсолютно определенном круге лиц, которые имеют доступ к конфиденциальным сведениям индивидуального характера, то это тот вид тайн, которые можно характеризовать как личные и семейные тайны, и основные разновидности профессиональных тайн.

А сведения, которые относятся к коллективным, которые преследуют публичные интересы, характеризуются относительно определенным доступом, в силу режима секретности с ограниченным доступом. Это: военная, государственная, коммерческая и служебная тайны.

Вехов В.Б. [12, с. 62], исследуя институт тайны и предлагая свой механизм классификации, выделяет три группы сведений охраняемых законами. Первая группа это информация, относимая к государственной тайне. Вторая группа это информация, относимая к персональным данным. Третья группа это сведения имеющие статус служебной и коммерческой тайны.

Еще один исследователь Кузьмин С.В. [13, с. 9], предлагает два основных критерия для классификации тайны. В качестве первого критерия выделяется характер общественных отношений, основанных на интересах правовой охраны тайны. Этот критерий дает возможность выделить:

1) тайну, относимую к семейной жизни (семейная тайна усыновления);

- 2) тайну, относимую к частной жизни (личная тайна);
- 3) тайна относимая к интересам предпринимательства (банковская и коммерческая тайна);
- 4) тайну, относимую к безопасности государства (государственные секреты);
- 5) тайну, относимую к интересам государственной службы (должностная служебная тайна);
- 6) тайну, относимую к службе в организациях предпринимательской направленности (служебная тайна);
- 7) тайну, относимую к интересам расследования (следственная тайна);
- 8) тайну, относимую к процедуре отправления правосудия (свидетельская тайна);
- 9) тайну, относимую к безопасности субъектов государственного управления (тайна безопасности субъектов порядка управления).

В качестве второго критерия выделяется юридическая техника. Благодаря ему выделяются:

- 1) опосредованная – когда в тексте правовой нормы отсутствует прямое указание, но тайна имеет правовое значение;
- 2) непосредственная – прямое указание на защиту, которая содержится в нормах права.

На наш взгляд наиболее практичным является классификация тайн Смольковой И.В., которая выделяет виды тайн в зависимости от обладателя сведений: государственная тайна, профессиональная тайна, личная тайна, семейная тайна [14, с. 6].

Рассмотренные нами классификации тайн, являются предметом научной дискуссии в целях выработки наиболее оптимальной вариации. Так, например, сложно согласиться с формулировкой, предлагаемой Кузьминым С.В. «семейная тайна усыновления». Ведь объединение тайны усыновления и семейной тайны, их отождествление и слияние вносит смысловую неразбериху в уголовно-правовую норму. Об этом свидетельствует, даже расположение составов преступлений в различных главах Уголовного кодекса Республики Казахстан. А разные главы, это соответственно разные видовые объекты. Статья 147 Уголовного кодекса Республики Казахстан предусматривающая уголовную ответственность за нарушение неприкосновенности частной жизни и законодательства Республики Казахстан о персональных данных и их защите, имеет видовой объект выступают конституционные права и свободы человека и гражданина. Статья 138 Уголовного кодекса Республики Казахстан «Разглашение тайны усыновления (удочерения)» имеет другой видовой объект – нормальное функционирование семьи и развитие несовершеннолетних [15, с. 247].

Еще одной научной классификацией конфиденциальной информации, является градация тайн предложенная Михайловым В. [16, с. 5].

Он тоже выделяет три большие группы тайн. В основе классификации лежит критерий принадлежности сведений конфиденциального характера, либо к частной жизни, либо к экономической (коммерческой) деятельности, либо к государственным секретам. Михайлов В. использует достаточно нестандартные подходы в классификации тайн, что конечно же вызывает научную дискуссионность и полемику. Возможно, это связано с тем, что автор не выражает четкую позицию в отношении правовой природы профессиональных тайн, которые он считает подвидом тайн личной (частной) жизни, и не пытается выделить их в обособленную группу.

Изучив предложенное в правовой литературе классификации, мы полагаем целесообразным предложить классификацию тайн, в зависимости от владельца информации:

1. Частные тайны. Считаем обоснованным рассматривать в их составе семейную, личную и профессиональные тайны. В частности: тайна личных записей, тайна жилища, тайна голосования, тайна почтовой корреспонденции, тайна исповеди, тайна усыновления, банковская, медицинская тайны).

2. Тайны предприятий, учреждений и организаций. К данной группе можно отнести сведения составляющие коммерческую и служебную тайну.

3. Государственные тайны. К данному виду тайн относятся: сведения с ограниченным доступом в области науки, техники, экономики, внешней политики и в военной области.

4. Смешанные тайны. Это объединенные тайны. Например, адвокатская тайна состоит из личных и семейных тайн.

Межотраслевой институт тайны объединяет достаточно разнородные по своему содержанию и характеру сведения, которые в силу различных оснований стали предметом той или иной тайны. К таким основаниям, относятся: национальные интересы и безопасность государства; специфику профессиональной деятельности, требующей сохранности полученной конфиденциальной информации; интересы бизнес-структур, сохраняющих коммерческие, производственные секреты; особенности некоторых религиозных конфессий и другие.

Литература:

1. Закон Республики Казахстан от 24 ноября 2015 года №418-V «Об информатизации». [Электронный ресурс]. – Режим доступа: URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1500000418>.
2. Закон Республики Казахстан от 21 мая 2013 года №94-V «О персональных данных и их защите». [Электронный ресурс]. - Режим доступа: URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1300000094>.
3. Закон Республики Казахстан от 16 ноября 2015 года №401-V «О доступе к информации». [Электронный ресурс]. – Режим доступа: URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1500000401>
4. Закон Республики Казахстан от 15 марта 1999 года №349-1. «О государственных секретах». [Электронный ресурс].

- ресурс]. - Режим доступа: URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z990000349#z1>
5. Гражданский кодекс Республики Казахстан от 27 декабря 1994 года №269-ХІІ. [Электронный ресурс]. - Режим доступа: URL:<http://adilet.zan.kz/rus/docs/K940001000>
 6. Гражданский кодекс Республики Казахстан (особенная часть) от 1 июля 1999 года №409-І. [Электронный ресурс]. - Режим доступа: URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K990000409>.
 7. Закон Кыргызской Республики от 19 июля 2017 года №127 «Об электронном управлении» [Текст] // [Электронный ресурс]. - Режим доступа: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=36439425#pos=0;112
 8. Маркоменко В.И. Защита информации в информационно-телекоммуникационных системах органов государственной власти [Текст] // Системы безопасности. - 1996. - №6. С. 32-39.
 9. Тайна. Коммерческая. Служебная. Государственная: Сборник нормативных правовых актов Российской Федерации [Текст] / Сост. А.В. Коломиец. - М.: Статут, 2001. - 656 с.
 10. Бондарь И.В. Тайна по российскому законодательству (проблемы теории и практики): Дисс. ... канд. юр. наук: 12.00.01. [Текст]. - Н. Новгород, 2004. - 203 с.
 11. Шнейкерт Г. Тайна преступника и пути к ее раскрытию [Текст]. - М.: Книжная находка, 2002. - 102 с.
 12. Крылов В.В. Расследование преступлений в сфере информации [Текст]. - М.: Издательство «Городец», 1998. - 264 с.
 13. Кузьмин С.В. Тайна в уголовном праве: Дисс. ... канд. юр. наук: 12.00.08. [Текст]. - Ставрополь, 2000. - 200 с.
 14. Смолькова И.В. Тайна и уголовно-процессуальный закон [Текст]. - М.: Луч, 1997. - 100 с.
 15. Жетписов С.К. Частная жизнь и пределы ее ограничения в Казахстане [Текст] // Материалы II международной научно-практической конференции «Современная правовая политика: проблемы и тенденции ее развития». - Павлодар, 2010. - С. 247-249.
 16. Михайлов В. Право на тайну [Текст] // Закон. - 1998. - №2. - С. 24-28.

Рецензент: д.ю.н. Адамбекова А.Д.