

Глава 4. Реализация личных неимущественных прав при использовании цифровых технологий

4.1. Право на имя, псевдоним и анонимность (анонимно)

Право на имя, псевдоним и анонимность (анонимно) - одно из личных неимущественных прав. Статьей 20 Гражданского кодекса Республики Таджикистан¹ установлено, что гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности от своего имени, которое включает фамилию и имя, а также отчество, если иное не предусмотрено законом или национальными традициями. В зависимости от обстоятельств и в порядке, установленном законом, гражданин может использовать псевдоним.

В этой статье закон ссылается на 3 случая.

1. Человек использует свое имя в отношениях с другими людьми. Использование настоящих имени и фамилии обязательно в случаях, предусмотренных законом. Например, при заключении договора купли-продажи жилого дома в договоре должно быть указано имя, согласно документам удостоверяющих личность. Или при вступлении в брак, получении водительских прав и т. д. необходимо использовать имя человека.

2. Человек может использовать псевдоним при общении с другими людьми. Законодательство об авторском праве и законодательство в области СМИ устанавливают случаи, когда лицо выступает под псевдонимом. Например, согласно статье 15 Закона Республики Таджикистан «Об авторском праве и смежных правах» человек имеет право опубликовать свое произведение под псевдонимом. Большинство поэтов известны под своими псевдонимами (Рудаки, Оташ, Хафиз).

3. Человек может не использовать свое имя в отношениях с другими людьми. Например, согласно статье 26 Закона Республики Таджикистан “О периодических изданиях и других средствах массовой информации”² СМИ и журналисты не вправе указывать имя, фамилию и отчество лица, предоставившего информацию на условиях анонимности, за исключением случаев, когда это требуется судом. Человек имеет право анонимно опубликовать свои произведения в соответствии со статьей 15 Закона Республики Таджикистан «Об авторском праве и смежных правах».

В то же время при использовании технологий чаще встречается отказ от имени и использование псевдонима.

При обращении в госорганы необходимо указать имя человека. Анонимные обращения будут проигнорированы. Например, согласно статье 21 Закона Республики Таджикистан «Об обращениях физических и юридических лиц» письменные и электронные обращения, в которых указываются фамилия, имя,

¹ Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, г. 1999, № 6, ст. 153, ст. 154; г. 2001, № 7, ст. 508; г. 2002, № 4, с. 1, ст. 170; г. 2005, № 3, ст. 125; г. 2006, № 4, ст. 193; г. 2007, № 5, ст. 356; г. 2010, № 3, ст. 156, № 12, с. 1, ст. 802; г. 2012, № 7, ст. 700, № 12, с. 1, ст. 1021; г. 2013, № 7, ст. 504; г. 2015, № 3, ст. 200; г. 2016, № 7, ст. 612

² Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, г. 2013, №3, ст. 201; г. 2016, №5, ст. 365

отчество физического лица, сведения о месте жительства или полное наименование юридического лица и его местонахождение не указаны или указаны неверно, а также поданы без подписи (электронно-цифровой подписи), обращения считаются анонимными и не будут рассматриваться, если они не содержат информацию о подготовке к преступлению или совершенного преступления. Другими словами, законодательство Таджикистана делает упор на анонимные обращения, содержащие информацию о преступлениях. В этом случае государственные органы будут расследовать и контролировать такие обращения. Для государственных структур хорошо, что общественность помогает властям раскрывать преступления, в то же время сохраняя их имена в секрете. Для общества хорошо то, что они используют этот метод для борьбы с преступностью и беззаконием.

При рассмотрении вопроса о праве на анонимность учитываются два вопроса.

1. Человек хочет быть анонимным в сети, чтобы он мог свободно выражать свое мнение и защищать свою личную информацию.
2. Интересы государства и общества не должны ущемляться при осуществлении права на анонимность. То есть не допускается злоупотребление правом на анонимность и распространение оскорблений, клеветы и другой незаконной информации.

На международном уровне, хотя Организация Объединенных Наций и приняла рекомендации по усилению права на анонимность, они было запрещено в нескольких странах. Например, в Бразилии и Венесуэле запрещено говорить анонимно. Псевдонимы запрещены во Вьетнаме. В Эквадоре от человека требуют писать свое настоящее имя при написании комментария на полях сайтов.

В Казахстане, Китае, Иране и ряде других стран запрещено использование устройств, скрывающих IP-адреса (анонимайзеры). В Австрии в 2019 году был внесен законопроект о запрете анонимности при подключении к сетям³. Согласно данному акту, граждане, которые хотят присутствовать в Facebook, Twitter и других крупных сетях, должны выступать от своего имени.

При этом многие страны поддерживали право на анонимность в сетях. Затем, из-за чрезмерного злоупотребления свободой слова и распространения незаконной информации, они постепенно стали требовать настоящее имя в сети.

4.2. Право на честь, достоинство и деловую репутацию

Понятие “честь” таджикским законодательством не определено. В таджикском языке “честь” и “достоинство” являются синонимами⁴. Но, некоторые специалисты трактуют их по-разному. “Достоинство” — это признание со стороны общества. То есть общество оценивает поведение человека и в результате определяется его достоинство. Честь - это чувство собственного характера. То есть

³ В Австрии в 2020 году запретят анонимность в интернете. – <https://tass.ru/obschestvo/6335723> (дата обращения: 4.05.2021)

⁴ Толковый словарь таджикского языка / под редакцией Сайфиддина Назарзода (председатель), Ахмаджона Сангинова, Саида Каримова, Мирзо Хасани Султана. Душанбе, 2010. - С. 664

человек оценивает собственные действия и его результаты и обращает на них внимание. Деловая репутация больше присуща деловой активности.

Поскольку честь и деловая репутация неразрывно связаны, они часто упоминаются вместе.

Проблема защиты деловой чести и достоинства очень болезненна в контексте повсеместного использования технологий. Потому что с расширением технических возможностей увеличились не только возможности получения прибыли, но и возможность нанесения ущерба. В то же время появились различные виды правонарушений с использованием цифровых технологий. Одно из них - распространение в информационных сетях вредоносной информации, особенно оскорблений и клеветы, наносящей вред чести и деловой репутации физических и юридических лиц. В этом случае встает вопрос о защите чести и деловой репутации.

Действующее законодательство о защите чести и достоинства исходит из статьи 42 Конституции Республики Таджикистан, которая гласит: "в Таджикистане каждый обязан соблюдать Конституцию и законы, уважать права, свободы и достоинство других". В свете этой нормы Гражданский кодекс Республики Таджикистан и другие нормативно- правовые акты устанавливают нормы о защите чести и достоинства. Защита чести и достоинства в гражданском праве, в основном, защищается тремя способами: компенсацией морального вреда; публикацией опровержений; публикацией ответа.

Возмещение морального вреда - один из важнейших способов защиты гражданских прав. При различных противоправных действиях одного человека (вредителя), в том числе при нарушении неимущественных прав другого лица (потерпевшего, пострадавшего) (право на имя, право на честь и достоинство, право выбора места жительства и т. д.) наносится моральный вред. По требованию потерпевшего суд обязывает правонарушителя выплатить компенсацию морального вреда.

Возмещение морального вреда допустимо и в других случаях, предусмотренных законом. Например, статья 1115 Гражданского кодекса гласит, что, если человек распространяет информацию и причиняет моральный вред другому человеку, он должен выплатить компенсацию за моральный ущерб. В этом случае не имеет значения, был ли виновен распространитель информации или нет.

Размер компенсации морального вреда законодательством не установлен. Он определяется судом в каждом конкретном случае отдельно. При определении размера компенсации морального вреда суд учитывает степень вины лица, нарушившего права, и другие существенные обстоятельства. Суд также должен принимать во внимание степень физического и психического вреда, связанные с индивидуальными особенностями потерпевшего.

Еще один способ защиты права на достоинство и профессиональную репутацию - публикация опровержений и ответов. Этот вопрос определен не только статьей 171 Гражданского кодекса, но и статьей 19 Закона Республики Таджикистан «О периодических печати и других средствах массовой информации». Физическое или (или) юридическое лицо, в отношении которого средствами массовой информации

была распространена ложная или дискредитирующая информация, вправе потребовать публикации опровержения в своей редакции.

Редакция средства массовой информации обязана опубликовать опровержение в том же средстве массовой информации при отсутствии доказательств достоверности распространенных сведений. В случае представления физическим или (или) юридическим лицом текста опровержения, оно публикуется в средствах массовой информации, если его текст соответствует требованиям законодательства.

Опровержение или ответ должны быть напечатаны в специальном разделе или на той же странице, тем же шрифтом, которым была опубликована информация для опровержения. Размер текста опровержения не должен превышать объем информации, которой опровергается.

Все три перечисленных нами метода защиты существовали до появления Интернета. В частности, опровержение и ответные меры были направлены на публикации в газетах, журналах, на телевидении и радио. С появлением Интернета встал вопрос об их применении в юридических вопросах, связанных с Интернетом.

Реализация этих инструментов в Интернете имеет свои проблемы:

1. Сложно определить ответчика. Во многих случаях сомнительны те, кто распространяет информацию в Интернете и тем самым причиняют материальный и моральный ущерб чести и деловой репутации другого человека или юридического лица. Другими словами, они используют не собственный аккаунт, а вымышленный, который называется «фейк аккаунтом».
2. Проблема доказательства. Информация, доступная в Интернете, имеет множества технических проблем, поскольку она не всегда размещается на внутренних серверах, но часто они размещаются на серверах в зарубежных странах.

Чтобы облегчить решение таких проблем, существуют международные компании, которые работают над удалением вредного контента из Интернета. В их состав входит группа руководителей, юристов и технических специалистов, которые организовано работают над удалением информации из Интернета, наносящей вред человеку.

В некоторых странах (Россия, Казахстан, Турция) существует система удаления вредных веществ из интернета и блокировки сайтов (удаление и блокировка).

4.3. Право на забвение в Интернете

Одно из прав, появившихся с использованием цифровых технологий в нынешнее время, - это «право быть забытым» в Интернете. Это означает то что раньше информация о человеке (фотографии, видео, статьи и другая информация о человеке) публиковалась в Интернете, но теперь эта информация считается устаревшей, ненужной и неполной. Нет необходимости в их хранении в Интернет-источниках, поэтому человек имеет право требовать, чтобы информация была удалена при поиске в Интернете. В этом случае человек может обратиться к поисковику интернета (Google, Яндекс, Mail.ru и т. д.) и потребовать, чтобы данная информация не была доступна в их поисковиках. Другими словами, сами данные

удаляются не с серверов, на которых они расположены, а с интернет-адресов, по которым поисковики находят конкретную информацию.

Например, рисунок гражданина А. в молодости в состоянии алкогольного опьянения размещен в Интернете по адресу www.foto.1111.tj. Гражданин А. пришел к выводу, что его детям стыдно за это фото в Интернете. Он сообщил Google, что фотография больше не должна появляться в Интернете по адресу www.foto.1111.tj. Google изучив данный запрос может прийти к заключению, что действительно, эта личная информации больше не имеет значения в Интернете. В таком случае поисковая система может ограничить адрес www.foto.1111.tj, и фотография больше не будет отображаться в Google.

Основная цель этого права - исправить ненужную личную информацию. Но если эта информация имеет общественное значение, то Google, mail.ru и другие компании могут не ограничивают доступ к этой информации. Например, если человек совершил преступление, был арестован и теперь находится на свободе, и он утверждает, что информация о его преступлении должна быть недоступна в Интернете, то поисковые компании оставят это без удовлетворения. То есть в этом процессе учитывается соотношение публичных и частных интересов.

Такое право установлено не во всех странах. Это вытекает из решения Европейского суда от 2014 года. Право быть забытым в Интернете в описанной выше форме действует в 28 странах ЕС. В России в 2015 году это право было закреплено в Законе РФ «Об информации, информационных технологиях и защите информации». Однако, в Республике Таджикистан такое право в настоящее время законом не установлено.

Ежедневно в сети Интернет можно увидеть материалы, размещенные без согласия их владельцев. Например, отрывки со свадеб, детские ролики, об улицах и рынках и так далее. Однажды эти дети вырастут и захотят удалить такие видео из интернета.

На данный момент, если наши граждане обратятся в Google, mail.ru, Яндекс, Рамблер и др. за исчезновением лишней информации о них, возможно, эти компании пойдут навстречу. Но если такое право (право быть забытым) будет установлено в законодательстве любого государства, его граждане смело могут обращаться к таким компаниям. Поэтому надеемся, что в будущем, законодательство будет усовершенствовано и даст гражданам возможность использовать свое право на забвение.

4.4. Право на личное изображение

В наше время запись изображений и видео является неотъемлемой частью культуры практически всех слоев общества. Многие стали не только пользователями изображений и видео, но и сами используют свои мобильные телефоны для записи изображений и видео. В этом процессе важно уважать право на личное изображение.

Право на личное изображение закреплено в статье 176 Гражданского кодекс Республики Таджикистан, согласно которой никто не имеет права использовать

изображение человека без его согласия, а в случае его смерти - без согласия его доверенного лица или его наследников.

Фотограф должен спросить у субъекта разрешение на съемку. Как только изображение появляется, возникает вопрос об его использовании. Изображение является объектом авторского права и содержит личные неимущественные и имущественные права. То есть существует связь между правами двух людей, правами фотографа и изображенного лица. Преимущество всегда в пользу человека, которого изображают. Если он позволяет фотографу изобразить его и использовать методы, не противоречащие его интересам, то фотограф приобретает авторские и личные неимущественные права.

Субъект имеет следующие права:

1. Право быть изображенным.
2. Право на публикацию изображения.
3. Право на копирование изображения.
4. Право на распространение изображения.

Если человек получает деньги и позволяет фотографу сфотографировать себя, то эти права переходят к фотографу. Иногда наблюдается ситуация, когда в электронных письмах владельцы писем оставляют фотографии других людей вместо своих, что является неправильным с юридической и моральной точки зрения.

В нынешнее время изображениями или видео чаще пользуются из сети. При этом всегда следует учитывать, что каждое изображение человека имеет свои права. Потому, делать фото и видео из Интернета без согласования с автором является нарушением закона. Есть несколько случаев, когда изображение можно использовать бесплатно и без разрешения:

1. Если автор изображения умер и со дня его смерти прошло 50 лет;
2. Если автор разместил изображение в Интернете по свободной лицензии (например, с символикой Creative Commons);
3. Если вы хотите использовать изображение в образовательных и научных целях.

В этих случаях при использовании изображения следует указать автора изображения. Лучше всего, если это возможно, чтобы человек сам сделал необходимые снимки на фотоаппарат. Например, если нам нужно изображение природы, животных и другие изображения, мы обычно ищем их в интернете. Однако мы можем сами делать эти снимки.

Торгово-промышленная палата Республики Таджикистан имеет судебную практику по использованию фотографий Геннадия Ратушенко. **Геннадий Ратушенко потребовал от Торгово-промышленной палаты Таджикистана 140 тысяч сомони за незаконное использование его фотографий.** Суд района Шохмансур г.Душанбе частично удовлетворил заявление и обязал Торгово-промышленную палату Республики Таджикистан выплатить автору 41 тысячу 820

сомони⁵. Затем спор был рассмотрен в кассационной инстанции и возвращен в районный суд.

Таким образом, публикация, копирование и распространение произведения искусства (картины, фотографии, фильма и т. д.), изображение другого лица, возможно только с согласия изображенного лица, а после его смерти - с согласия детей и супругов. Такое согласие не требуется, если это предусмотрено законом или если указанное лицо было сфотографировано за определенную плату.

4.5. Право на неприкосновенность частной жизни в интернете

Несмотря на то, что ни с теоретической, ни с практической точки зрения не сформировано универсального определения права на неприкосновенность частной жизни. Можно отметить, множество попыток ученых, судей и практиков данной области сформулировать и дать исчерпывающее определение данной категории прав человека.

При формировании концепции неприкосновенности и уважении частной жизни, в первую очередь подчеркивалась важность жилища, частной собственности, тайны переписки, телесной неприкосновенности и семейных тайнах, изъятиях и обысков⁶. Однако несмотря на то, что право на частную жизнь предусматривает некоторый информационный контроль, не все вопросы информационного контроля относятся к приватности отдельных лиц⁷. Далее акцент сместился на защиту права на неприкосновенность частной жизни в общественных местах, определения границ вторжения от государства.⁸ Сфера охвата границ и пределов вторжения либо ограничения приватности имеет значительную разницу в различных конституционных системах зарубежных государств.

Право на неприкосновенность частной жизни носит в себе позитивный и негативный характер. Негативные обязательства влекут за собой защиту отдельных лиц от нежелательного вмешательства в личную жизнь как со стороны государства, так и со стороны частных лиц. Позитивное обязательство права на неприкосновенность частной жизни влечет за собой обязательство государств обеспечить необходимую и адекватную защиту неприкосновенности частной жизни, устранить препятствия для автономного формирования индивидуальной свободы⁹.

Подчеркивая важность частной жизни, следует отметить, что в разное время и в различных обществах, всегда было стремление к приватности, об этом

⁵ Фоторепортёр Ратушенко выиграл суд против ТПП. – <https://vecherka.tj/archives/34522> (дата обращения: 29.04.2021)

⁶ Schulhofer S. J. Fifth Amendment at Justice: A Reply // University of Chicago Law Review. 1987. (54). С. 950.

⁷ Hert P. J. A. de, Gutwirth S. Data protection in the case law of Strasbourg and Luxemburg: Constitutionalisation in action // Reinventing data protection? 2009. С. 3–45.

⁸ Nowak J. E., Rotunda R. D., Young J. N. Constitutional Law / J. E. Nowak, R. D. Rotunda, J. N. Young, West, 1986.

⁹ How far may Colombia's Constitutional Court go to protect IDP rights? | Forced Migration Review // www.fmreview.org. URL: <https://www.fmreview.org/brookings/cepedaespinosa> (дата обращения: 13.07.2021).

свидетельствует также природные инстинкты как человека, так и животных на территориальное отделение и собственное пространство для уединения. Для кого-то приватность является неким психологическим состоянием, состоянием возможности изоляции от других, не желание делиться чем-то личным, либо сокрытие каких-то отношений, таинство информации для небольшого круга людей, например, только семьи. Также это выражено контролем над информацией о самом себе или способностью индивида передавать ровно ту часть информации о себе, которой он готов поделиться, возможность знать о тайне своего происхождения, ознакомиться с личными делами того, кому они принадлежат, получать доступ к ним. Существует также мнение авторов о частной жизни, которое определяет «требование отдельных лиц, групп или учреждений самим определять, когда, как и в какой степени информация о них будет передана другим».¹⁰

Несмотря на сложность определения понятия неприкосновенности частной жизни для наилучшего понимания следует выделить наиболее распространенные виды концепций приватности:

- 1) Право быть оставленным в покое,
- 2) Приватность как индивидуальная автономия,
- 3) Ограниченный доступ к информации о себе,
- 4) Секретность,
- 5) Минимизация бремени,
- 6) Контроль над личной информацией.¹¹

Алан Вестин упоминал еще в 1967 году о рисках технологического развития для частной жизни, возможности следить не только за активностью, но и за мыслями, при помощи прослушивающих устройств, записи телефонных разговоров, полиграфических тестов и др.¹²

Интерес к правовой природе персональных данных и приватности значительно возрос с появлением новых технологий сбора, хранения, передачи информации, выраженных в повсеместном распространении и активном внедрении компьютерных технологий и интернета.

Сотни миллионов людей ежедневно посещают большое количество интернет - сайтов, предоставляют персональную информацию в государственные институты, совершают сделки и выполняют иные действия, при которых используются или затрагиваются их персональные данные, и, зачастую, не задумываясь о том, что происходит с данными в последующем.

Наиболее важным положением в области прав человека, является Всеобщая декларация прав человека, а именно в статье 12 установлено: «Никто не может подвергаться произвольному вмешательству в его личную и семейную жизнь, произвольным посягательствам на неприкосновенность его жилища, тайну его корреспонденции или на его честь и репутацию. Каждый человек имеет право на

¹⁰ Irwin R., Kramer. The Birth of Privacy Law: A Century Since Warren and Brandeis. 1990. С.

¹¹ Reynolds O. M., Westin A. F. Review of PRIVACY AND FREEDOM // Administrative Law Review. 1969. № 1 (22). С. 101–106.

¹² См. там же, стр. 101.

защиту закона от такого вмешательства или таких посягательств», что закрепляет право человека на приватность его частной жизни и подразумеваемое право на защиту от посягательств на персональные данные.

Также право на неприкосновенность частной жизни определено в статье 17 Международного пакта о гражданских и политических правах, который также является одним из важнейших международных документов обеспечения и защиты прав человека. Однако, несмотря на наличие правового регулирования сферы персональных данных как на международном, так и на национальных уровнях и внедрения новых механизмов защиты персональных данных (развития кибербезопасности), на практике все же имеют место утечки, перепродажа, использование персональных данных и иные действия злоумышленников, совершаемые в противоправных целях. При этом, многие владельцы персональных данных часто не подозревают о совершении правонарушений с использованием их персональных данных, так как базы хранения таких данных не обеспечиваются достаточной киберзащитой от посягательств третьих лиц, соответственно не обладают возможностями своевременно и оперативно реагировать на атаки со стороны.

Более того, в силу трансграничности и анонимности совершаемых правонарушений с использованием персональных данных, наличия сложностей в определении местонахождения субъекта, в оценке реального объема ущерба, нанесенного в результате совершенного правонарушения, подобные посягательства остаются за пределами правовой ответственности.

Остановлюсь на некоторых концепциях частной жизни, которые могут дать более развернутое понятие приватности, несмотря на ограниченность его определения и закрепления в юридической терминологии:

1) Право быть оставленным в покое¹³

Первая успешная попытка сформулировать сущность понятия частной жизни была сделана на сегодняшний день знаменитыми американскими авторами, адвокатом Самюэлем Уорреном, судьей Верховного Суда Луисом Д. Брандейсом в 1890 году в журнале «Harvard Law Review»¹⁴. Статья, изданная в прошлом веке, не потеряла свою актуальность и сегодня, наоборот огромное количество научных трудов, изданий базируется на идеях классификации категории приватности как «права быть оставленным в покое», «the right to be alone». На тот период правовая система США по части защиты частной жизни не была сформулирована четко, тем самым в поиске адекватных мер, предоставляющих защиту неприкосновенности частной жизни, адвокаты сформировали практику применения правовых средств защиты при помощи обеспечения защиты личных прав в судебном порядке. Обозначив судебную защиту частной жизни, путем отделения как отдельной категории от авторского права в качестве самостоятельной категории права и

¹³ Cooley T. M., Haggard D. A. A treatise on the law of torts or the wrongs which arise independently of contract // Berkeley Law [Электронный ресурс]. URL: <https://lawcat.berkeley.edu/record/388726?ln=en> (дата обращения: 16.07.2021).

¹⁴ Vol. 4, No. 5, Dec. 15, 1890 of Harvard Law Review on JSTOR // www.jstor.org [Электронный ресурс]. URL: <https://www.jstor.org/stable/i256795> (дата обращения: 16.07.2021).

обозначения деликта в случае его нарушения. То есть, попытки защитить информацию, касающуюся частной жизни, но не саму неприкосновенность частной жизни, тем самым отделить информацию в самостоятельный объект защиты, на примере аналогии с интеллектуальной собственностью¹⁵. Несмотря на отсутствие четкой правовой нормы о защите частной жизни в Конституции США, положение, защищающее от несанкционированных обысков, защита от вторжения государственного вмешательства отражает гарантированные конституционные основы для защиты частных прав.

Критический подход к приватности представил Джон Милс (John L. Mills) в своем труде он указал, что повсеместный сбор данных создает возможность наблюдения за гражданами в условиях тоталитарного режима, в котором зафиксированы любые действия, предпочтения, привычки, которые сформированы на основании анализа данных и алгоритмов искусственного интеллекта, который нацелен на изучение системы поисковиков, запросов, взаимодействий с другими пользователями. В последующем предоставляется возможность предсказывать и влиять на мнение и настроение людей. Различие между частной и общественной сферой может быть уничтожено, так как десятки умных устройств регистрируют активность в домах или автомобилях и подключаются к корпоративным или государственным компьютерам в любом месте. Для предотвращения подобных сценариев потребуются важные гарантии конфиденциальности. Дэвид Коль (David Cole) рассматривает процесс наблюдения за гражданами как правительственными органами, так и частными субъектами. Он сравнивает эффект наблюдения с попыткой установить социальный контроль над обществом и средством манипуляций.

2) Телесная целостность

Сфера телесной приватности, включает в себя приватность:

- 1) тела,
- 2) ума,
- 3) дома,
- 4) интимного поведения,
- 5) тайны переписки
- 6) семейной жизни.

Примечательным было дело бывшего Президента Франции Франсуа Миттерана, чуть больше недели после его смерти в книге "Большой секрет" ("Le Grand Secret") доктор Гюблер поделился с общественностью о заболевании, а именно раке простаты покойного Миттерана. В книге описана информация о состоянии здоровья, которая по мнению семьи экс-президента составляла профессиональную врачебную тайну и подробности борьбы с болезнью. Уголовный суд в городе Париже признал нарушение профессиональной тайны, запрет на распространение книги, а также назначил сумму возмещение ущерба.

¹⁵ Дмитрик Н.А. История, смысл и перспективы института персональных данных // Вестник гражданского права [Электронный ресурс]. URL: <https://publications.hse.ru/articles/416270822> С. 46. (дата обращения: 16.07.2021).

По части обращения семьи экс-президента о нарушении ст. 8 ЕКПЧ, включающей, разглашение сведений о его частной жизни после смерти суд ЕСПЧ подсчитал, что, описанное состояние здоровья и подробности лечения не представляют собой вмешательство в частную жизнь Миттерана, потому как претендовать на защиту он мог только будучи живым.¹⁶ В таких случаях возникало немало спорных моментов, потому как в случае смерти лица, право защищать частную жизнь передается близким родственникам.

Более того, право на неприкосновенность частной жизни имеет место быть даже тогда, когда человек находится в публичном пространстве. Как это было в деле Пэк против Великобритании (*Peck v United Kingdom*). Пэк, решивший свести счеты с жизнью в общественном месте, достав нож пытался перерезать себе вены, тем самым попал в объективы камер видеонаблюдения с замкнутой системой (ССТV). В последующем акт суицида удалось предотвратить правоохранительным органам, однако запечатленный видеоматериал был передан для публикации по телеканалам Великобритании для поддержания статистики предотвращения преступлений и поддержания общественного порядка при помощи видеонаблюдения. В последующем Пэк был вынужден обратиться в ЕСПЧ по части нарушения статьи 8 о защите своей частной жизни. В решении суда было отмечено, важность поддержания общественного порядка, однако СМИ и телевизионным каналам было необходимо принять меры, соответствующие принципам необходимости и пропорциональности, а именно при публикации материала, представляющего общественный интерес, замаскировать лицо гражданина так, чтобы его невозможно было идентифицировать и распознать по каким-либо характеристикам.

Другими аспектами жизни человека, которые считаются частью частной жизни, являются, например, личная идентичность, включая имя, сексуальные действия, религию, этническую идентичность (*RB v Hungary*), а также сбор и использование персональных данных государством (*Захаров против России*), включая медицинские записи.

3) Личная автономия и идентификация личности

Во многих демократических обществах существует фундаментальная вера в уникальность личности, поощрение достоинства и ценности человека (*Westin 1967*, стр. 33)¹⁷. Чтобы защитить личную автономию и чувство человеческого достоинства¹⁸, необходимо иметь личное пространство, свободное от вмешательства извне. Также это означает право личности на самоопределение¹⁹, то

¹⁶ Компания «Плон» против Франции. *Editions Plon v. France* | Global Health & Human Rights Database. URL: <https://www.globalhealthrights.org/plon-societe-v-france/>

¹⁷ См. 7. Стр. 33

¹⁸ D. Kretzmer and E. Klein *The Concept of Human Dignity in Human Rights Discourse* Brill Nijhoff, 2002. <http://www.gbv.de/dms/spk/sbb/toc/345530985.pdf>

¹⁹ Jacoby N. *GEORGIA JOURNAL OF INTERNATIONAL AND COMPARATIVE LAW* VOLUME 35 2007 NUMBER 3 REDEFINING THE RIGHT TO BE LET ALONE: PRIVACY RIGHTS AND THE CONSTITUTIONALITY OF TECHNICAL SURVEILLANCE MEASURES IN GERMANY AND THE UNITED STATES. С. 467-468.

есть быть самим собой, иметь способы самовыражения своей личности, возможности быть наедине со своими мыслями и чувствами. Однако понятие защиты неприкосновенности частной жизни не ограничено лишь управлением личной информацией, концепция защиты приватности также имеет значение и описание в юридической терминологии как «право на информационное самоопределение» («informationelle Selbstbestimmung»), провозглашенное Конституционным судом Германии (Bundesverfassungsgericht)²⁰ в его исторически важном решении о переписи населения²¹. В декабре 1983 года Федеральный конституционный суд Германии объявил неконституционными некоторые положения пересмотренного Закона о переписи населения (Volkszählungsurteil). Суд постановил, основываясь на статьях 1 (человеческое достоинство) и 2 (право личности) Конституции Германии, что основное право гарантирует: «...способность физического лица определять раскрытие и использование его персональных данных»²².

Решением было обозначено, что право личности включает в себя, понятие самоопределения личности²³, а также полномочия, предоставленные. Это было одна из первых и наиболее известных формулировок «права на информационное самоопределение», понимаемого Судом как «полномочия индивида решать самостоятельно, исходя из идеи самоопределения, в каких пределах информация о его частной жизни может быть доступна для сведения других, и индивид волен самостоятельно решать в какой степени он будет раскрывать аспекты своей личной жизни»²⁴.

Данная концепция, как и право быть оставленным в покое, представлена достаточно широко для понимания ее сущности. Является очевидным, что не вся информация о нас самих, какой бы важной или не важной она ни была, но тем не менее относящейся к категории личной информации. Потому как доступ к нашим данным и подробностям частной жизни может быть получен в любой форме и без нашего ведома. О том, о чем мы обсуждаем и говорим, активность в повседневной жизни, запросы в поисковиках и фиксация передвижения уже является само по себе информацией, через которую можно собрать материал о подробностях личной жизни. Тем самым, можно утверждать, что доступ к определенным аспектам частной информации уже вполне отражает сущность приватности²⁵. Но есть еще ряд интересных дискуссий, касающийся совершаемых действий с полученной информацией, ее передачей, обработкой и использованием, в

²⁰ Bundesverfassungsgericht 1 S. Bundesverfassungsgericht - Decisions - Decision on the constitutionality of the 1983 Census Act // www.bundesverfassungsgericht.de [Электронный ресурс]. URL: https://www.bundesverfassungsgericht.de/SharedDocs/Entscheidungen/EN/1983/12/rs19831215_1bvr020983en.html, 68-69 (дата обращения: 15.07.2021).

²¹ Rouvroy A., Pouillet Y. The Right to and the Value of Self-Development: Reassessing the Importance of Privacy for Democracy // *Reinventing Data Protection?* 2009. С. 45–76.

²² Там же. См. 12, 68-69

²³ Tzanou M. Data Protection as a Fundamental Right Next to Privacy? “Reconstructing” a Not so New Right // papers.ssrn.com [Электронный ресурс]. URL:

https://papers.ssrn.com/sol3/papers.cfm?abstract_id=3076415 (дата обращения: 15.07.2021).

²⁴ Там же. См. 12, 68-69

²⁵ 1. Solove D. J. Conceptualizing Privacy // *California Law Review*. 2002. Т. 90. № 4. С. 1087.

последующих разделах мы будем раскрывать те, аспекты частной жизни, которые нарушается в результате совершения определенных действий с полученной личной информацией, а также последствий влияющих на нарушения прав человека при помощи цифровых технологий слежки.

в) Информационная приватность

Информационная приватность также включает персональные данные и тайну корреспонденции. Важность персональных данных как аспекта частной сферы является прямым результатом быстрого распространения цифровых технологий.

21 мая 2013 года в Казахстане был принят Закон «О персональных данных и их защите». В данном НПА представлены термины, основные направления работы по защите персональных данных. Главной целью закона выступает «обеспечение защиты прав и свобод человека и гражданина при сборе и обработке его персональных данных», однако необходимо отметить то, что положение, касающееся накопления о хранении персональных данных, был внесено законодателем только 2 января 2021 года.

Компетенция уполномоченных органов в сфере защиты персональных данных закреплена в статье 27 Закона. Потому как защита персональных данных в Казахстане связана непосредственно с общей политикой, которая касается обеспечения безопасности сохранения режима, а также с наиболее серьезными проблемами, связанными с борьбой с терроризмом, религиозным экстремизмом.

Общий регламент защиты персональных данных (GDPR) Европейского союза определяет персональные данные как «любую информацию, относящуюся к идентифицированным или идентифицируемым физическим лицам, которые могут быть идентифицированы прямо или косвенно, в частности, посредством ссылки на идентификационный номер или один или несколько факторов, специфичных для их физических, психологических, генетических, психических, экономических, культурных, культурных и культурных или социальная идентичность».

г) Минимизация вреда

Данная концепция приватности, рассматривается как средство минимизации бремени нарушения. Потому как частная жизнь зачастую нарушается из-за вторжения извне. В случае если нарушения будут иметь системный характер, они вполне могут стать бременем, в особенности если повторяющийся характер наносит определенный урон или ущерб. Поэтому вторжения в нашу частную жизнь должны быть сведены к минимуму. Право на неприкосновенность частной жизни предоставляет нам средства для защиты от этих нежелательных, обременительных вторжений. Когда происходят законные беспорядки, бремя, которое они возлагают на человека, должно быть сведено к минимуму. Примером, иллюстрирующим эту концепцию конфиденциальности, является нежелательная коммерческая электронная почта или «спам». Как в Нидерландах, так и в Соединенных Штатах законодательство о

конфиденциальности используется для защиты отдельных лиц от нежелательной коммерческой электронной почты, поскольку нежелательное вмешательство, вызванное спамом, налагает ненужное бремя на человека.

д) Цифровая приватность.

Остановившись на последней, можно отметить, что интернет и цифровые технологии поспособствовали проявлению права на неприкосновенность частной жизни в новом ключе. После разоблачений Эдварда Сноудена²⁶ и принято ряда резолюций Генеральной Ассамблеи и Совета по правам человека ООН 68/167, 69/166, 71/199, 28/16 и 34/7 от 23 марта 2017 года о праве на неприкосновенность частной жизни в цифровую эпоху²⁷. Формат наблюдения, выявленный Сноуденом определял целенаправленное, одновременно нецелесообразное вмешательство в приватность, включающее массовый сбор, хранение данных цифровых коммуникаций и метаданных.

Тем самым становится очевидным, что вопросы массовой слежки, сбора данных и применения цифрового наблюдения будет по-прежнему вызывать серьезную озабоченность, так как развитие цифровых технологий, создает новые проблемы использования камер с функцией распознавания лиц, цифрового наблюдения, искусственного интеллекта, анализа больших данных и трансграничного потока передачи данных, распознавания речи и др.

В дополнение к росту электронных баз данных и информации, технологии становятся все более проникающими в связи с увеличением наблюдения в стиле Большого Брата за рабочими местами, частной собственностью, образовательными учреждениями, торговыми центрами, улицами и другими общественными местами.

Расширение частных компаний, корпораций, приводит к увеличению рабочих мест, однако работники стали все чаще подвергаться контролю и мониторингу со стороны работодателей. Сторонники мониторинга утверждают, что использование систем видеонаблюдения и мониторинга учета действий сотрудника на рабочем месте предполагает эффективные средства контроля за качеством выполнения обязательств работников, способствуя тем самым увеличению производства и снижению трудозатрат. Работодатели не ограничены в получении доступа к корпоративной почте, а зачастую и частной электронной почте своих сотрудников, телекоммуникации, телефонные звонки, голосовая почта, истории поисковых запросов, просмотр веб-страниц и компьютерных файлов, которые хранятся в информационных системах компании также находятся в доступе.

²⁶ Факт обнаружения иностранной цифровой слежки при помощи программ, выявленная Эдвардом Сноуденом бывшим агентом Агентства национальной безопасности США (АНБ).

²⁷ Резолюции Генеральной Ассамблеи и Совета по правам человека ООН о праве на неприкосновенность частной жизни в цифровую эпоху // Un.org. URL: [https://daccess-ods.un.org/access.nsf/Get?OpenAgent&DS=A/CONF.157/24%20\(Pa&Lang=R](https://daccess-ods.un.org/access.nsf/Get?OpenAgent&DS=A/CONF.157/24%20(Pa&Lang=R) (дата обращения: 15.07.2021).

Задачи

Задача №1. Ахмад отправил электронным письмом фотографию Самада вместо своей фотографии. Узнав об этом, Самад подал в суд и потребовал компенсации морального вреда. Дайте юридическую оценку сложившейся ситуации.

Задача №2. Самад связался с Google, для того чтобы удалить свои данные из Google. В Google ответили, что они получают такие запросы из европейских стран. Что может сделать Самад, чтобы решить свою проблему?

Тесты

№1. Какое из этих прав носит имущественный характер?

- А) Право на достоинство;
- Б) Право на деловую репутацию;
- В) Право опровержение;
- Г) Право на жилище.

№2. Кто имеет право на личное изображение?

- А) Человек;
- Б) Издательское дело;
- В) Редакция;
- Г) СМИ.

№3. Где появилось право на забвение;

- А) США;
- Б) Европа;
- В) Россия;
- Г) Таджикистан.

№4. Какой закон определяет использование псевдонима?

- А) Закон Республики Таджикистан «О милиции»;
- Б) Закон Республики Таджикистан «Об авторском праве и смежных правах»;
- В) Закон Республики Таджикистан «Об образовании»;
- Г) Закон Республики Таджикистан «О записи актов гражданского состояния».

№5. Применяется ли возмещение морального вреда, если распространитель вредоносной информации невиновен?

- А) Да, в соответствии с требованиями статьи 1115 ГК РТ;
- Б) Нет, поскольку в Гражданском кодексе нет нормы;
- В) Да, если распространитель является юридическим лицом;
- Г) Да, если распространитель - физическое лицо.

Вопросы для письменной работы

1. Предоставьте информацию о соответствующих статьях Гражданского кодекса, касающихся прав на имя и псевдоним.

2. Предоставьте информацию о соответствующих положениях Гражданского кодекса, касающихся права на честь, достоинство и деловую репутацию.
3. Предоставьте информацию о соответствующих статьях Гражданского кодекса, касающихся права на личное изображение.
4. Предоставьте информацию о соответствующих статьях Гражданского кодекса, касающихся права на компенсацию морального вреда.
5. Предоставьте информацию о соответствующих статьях законодательства, касающихся права на опровержение и ответ.

Вопросы для самотестирования:

1. Что означает право на имя?
2. Что означает право на псевдоним?
3. Что означает право на анонимность?
4. Что означает право на достоинство?
5. Что означает право на деловую репутацию?
6. Что означает право быть забытым?
7. Что означает право на личный образ жизни?

Литература

1. Толковый словарь таджикского языка / под ред. Сайфиддина Назарзода (председатель), Ахмаджона Сангинова, Саида Каримова, Мирзо Хасана Султона. Душанбе, 2010. –С. 664
2. Фотокорреспондент Ратушенко выиграл судебный процесс у ТТП. - <https://vecherka.tj/archives/34522> (дата доступа: 29.04.2021)
3. Меликов Ю.А. Информация в Интернете: Правовое регулирование. - Душанбе, «Эр-граф», 2011, 104 с.
4. Меликов Ю.А., Монахов В.Н., Асоев А.Д., Симонова И.Г. Правовое регулирование общественных отношений, связанных с Интернетом в Таджикистане. - Душанбе, «Эрграф», 2011, 77 с.