**Висновок**

**на предмет відповідності праву ЄС проекту Закону України**

**про внесення змін до Закону України "Про захист персональних даних" щодо форм та умов надання згоди на обробку персональних даних**

**(реєстр. № 2671-1 від 11.01.2020)**

1. **Загальна характеристика законопроекту:**

Метою зазначеного проекту визначено недопущення порушення законних прав та інтересів громадян на захист їх персональних даних, а також приведення окремих норм законодавства у відповідність до Конституції України.

Також прийняття законопроекту, на думку ініціаторів, матиме позитивний вплив на забезпечення посилення захисту прав суб’єкта персональних даних при наданні ним згоди на їх обробку за рахунок:

1) встановлення можливості обробки персональних даних органами державної влади та місцевого самоврядування на підставі необхідності здійснення їх повноважень, визначених законами, та виключно за умови наявності згоди суб’єкта персональних даних на обробку його персональних даних;

2) удосконалення і посилення законодавчих вимог про умови надання згоди на обробку персональних даних;

3) скасування права Міністерства фінансів отримувати і обробляти персональні дані громадян без їхньої згоди.

**Політико – правове обґрунтування законопроекту:**

Проект акта належить до пріоритетних сфер адаптації законодавства в рамках імплементації Угоди про асоціацію між Україною та ЄС.

Особливості, які планується врегулювати законопроектом, охоплюються зобов’язаннями відповідно до ст. 15 «Захист персональних даних» Угоди про асоціацію між Україною та ЄС, відповідно до якої сторони домовились поглиблювати співробітництво з метою забезпечення належного рівня захисту персональних даних відповідно до найвищих європейських та міжнародних стандартів, зокрема відповідних документів Ради Європи.

До нормативно-правових актів ЄС, що регулюють зазначену сферу належать:

* Регламент Європейського Парламенту і Ради (ЄС) 2016/679 від 27 квітня 2016 року - Загальний регламент про захист даних
* Директива Європейського Парламенту та Ради (ЄС) № 2016/680 від 27 квітня 2016 року «Про захист фізичних осіб у зв’язку з обробкою персональних даних компетентними органами з метою попередження, розслідування, виявлення або кримінального переслідування кримінальних злочинів або виконання кримінальних покарань та щодо вільного переміщення таких даних».
* Директива Європейського Парламенту і Ради (ЄС) № 2002/58 від 12 липня 2002 року «Про обробку персональних даних та захист таємниці сектора електронних комунікацій».
* Модернізована Конвенція Ради Європи № 108.

Обробка персональних даних включає в себе такі дії, як збирання, реєстрацію, накопичення, зберігання, адаптування, зміну, поновлення, використання і поширення (розповсюдження, реалізацію, передачу), знеособлення, знищення персональних даних. Обробка персональних даних може бути здійснена як неавтоматичними засобами з носіїв (у тому числі паперових), що становлять будь-який структурований масив персональних даних, який є доступним за визначеними критеріями, так і з використанням інформаційних (автоматизованих) систем.

Положення законопроекту передбачають, що згоду на обробку персональних даних суб’єкти надаватимуть одним із способів:

1) у формі письмової заяви, анкети, бланку, тощо, в тому числі поданої електронними засобами;

2) в електронній формі під час відвідування веб-сайту або користування електронною інформаційною системою, шляхом заповнення передбаченої інтерфейсом форми, проставлення у відповідному полі відмітки/позначки;,

3) шляхом обрання відповідних технічних налаштувань в інтерфейсі веб-сайта, операційній системі, програмному забезпеченні, чи мобільному додатку, які передбачають обробку персональних даних;

4) через іншу ствердну дію чи поведінку, яка однозначно вказує на те, що суб’єкт персональних даних у вказаному контексті згоден на подальшу обробку його персональних даних.

3. Не можуть розглядатися в якості згоди суб’єкта персональних даних на обробку його персональних даних:

1) мовчазні та невизначені дії суб’єкта персональних даних;

2) автоматичне заповнення передбаченої інтерфейсом форми або попереднє проставлення у відповідному полі відмітки (позначки) без безпосередньої участі конкретного суб’єкта персональних даних;

3) встановлені за замовчуванням налаштування веб-сайту, операційної системи, програмного забезпечення, мобільного додатку;

4) бездіяльність такого суб’єкта.

Також, у проекті акта зазначено, що «згода суб’єкта персональних даних на обробку його персональних даних повинна бути: добровільною, поінформованою, конкретною, змістовною та чіткою», а «недотримання вимог щодо згоди суб’єкта персональних даних на обробку його персональних даних, встановлених запропонованою статтею, тягне за собою недійсність такої згоди з моменту її надання».

Запропоновані у законопроекті зміни частково враховують положенням Регламенту Європейського Парламенту і Ради (ЄС) 2016/679 від 27 квітня 2016 року. Водночас, ст. 7 зазначеного Регламенту містить більш деталізоване визначення умов надання згоди на обробку персональних даних, про яке не зазначено у проекті Закону, а саме:

* «Якщо суб’єкт даних надає згоду в контексті письмової декларації, що також стосується інших питань, ***запит на надання згоди необхідно подавати у формі, що чітко відрізняється від інших питань, у зрозумілій та доступній формі, з використанням чітких і простих формулювань***. Будь-яка частина такої декларації, що становить порушення цього Регламенту, не є зобов’язальною.
* Здійснюючи оцінку того, чи є згода вільно наданою, ***необхідно максимально враховувати те, чи залежить, між іншим, виконання договору, в тому числі надання послуги, від згоди на опрацювання персональних даних***, що не є необхідною для виконання такого договору».

Варто також зауважити, що відповідно до п. 39 преамбули Регламенту «Фізичні особи повинні бути обізнані про те, що їхні персональні дані збирають, використовують, обговорюють або іншим чином опрацьовують, а також про те, якою мірою опрацьовують чи опрацьовуватимуть персональні дані. Принцип прозорості вимагає, щоб будь-яка інформація та повідомлення щодо опрацювання таких персональних даних були доступними і зрозумілими, з використанням чітких і простих формулювань. Цей принцип стосується, зокрема, ***інформування суб’єктів даних про особу контролера та цілі опрацювання*** і надання подальшої інформації для забезпечення правомірного і прозорого опрацювання в частині, що стосується відповідних фізичних осіб та їхнього права на отримання підтвердження та повідомлення про ті персональні дані, які їх стосуються та підлягають опрацюванню. Фізичні особи повинні бути обізнані ***про ризики, правила, гарантії та права*** щодо опрацювання персональних даних і про те, як реалізувати свої права у зв’язку з таким опрацюванням. Зокрема, спеціальні цілі опрацювання персональних даних повинні бути прямо вираженими та законними, а також означеними на момент збирання персональних даних. Персональні дані повинні бути достатніми, відповідними та обмежуватися тим, що є необхідним для досягнення цілей, для яких їх опрацьовують. Це вимагає, зокрема, забезпечення того, що ***період, протягом якого зберігаються персональні дані, скорочений до абсолютного мінімуму***. Персональні дані необхідно опрацьовувати, лише якщо мети опрацювання не можна досягнути розумним чином іншими засобами. Щоб забезпечити, що персональні дані не зберігаються довше, ніж це необхідно, ***контролер повинен установити часові рамки для стирання або періодичного перегляду***. Необхідно вживати всіх відповідних заходів для забезпечення виправлення або видалення неточних персональних даних. Персональні дані необхідно опрацьовувати в спосіб, що ***забезпечує відповідний рівень безпеки*** *та* ***конфіденційності персональних даних***, у тому числі для запобігання несанкціонованому доступу або використанню персональних даних, а також обладнання, необхідного для опрацювання».

Запропоновані зміни, що передбачують здійснення органами державної влади та органами місцевого самоврядування обробки персональних даних лише за згодою суб’єкта персональних даних, частково узгоджуються з нормативно-правовими актами ЄС, що регулюють зазначену сферу, однак не містять застосування винятків із загального правила щодо збору, накопичення та поширення інформації про особу.

У цьому контексті варто звернути увагу на пункт 46 преамбули Регламенту 2016/679, в якому зазначається, що «опрацювання персональних даних необхідно також вважати законним, якщо постає необхідність захистити інтерес, що є важливим для життя суб’єкта даних або життя ще однієї фізичної особи. Опрацювання персональних даних на підставі життєво важливого інтересу іншої фізичної особи повинно мати місце лише у випадку, коли опрацювання неможливо відкрито здійснювати на іншій законній підставі. Деякі типи опрацювання можуть ґрунтуватися на важливих підставах суспільного інтересу та життєво важливих інтересах суб’єкта даних, наприклад, якщо опрацювання є необхідним для гуманітарних цілей, у тому числі моніторингу епідемій та їхнього розповсюдження чи у випадку надзвичайних гуманітарних ситуацій, зокрема в ситуаціях стихійних лих і антропогенних катастроф.

Також у п. 54 преамбули Регламенту 2016/679 міститься уточнення щодо опрацювання спеціальних категорій персональних даних, яке може бути необхідним в цілях суспільних інтересів у галузях охорони суспільного здоров’я без згоди суб’єкта даних. На таке опрацювання поширюється застосування відповідних і спеціальних інструментів для захисту прав і свобод фізичних осіб.

**Висновок Комітету з питань інтеграції України з Європейським Союзом:**

Проект Закону за своєю метою не суперечить міжнародно-правовим зобов’язанням України, однак, не в повному обсязі враховує положення Регламенту Європейського Парламенту і Ради (ЄС) 2016/679 та потребує висновку Уповноваженого Верховної Ради України з прав людини.