

УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ОХРАНА ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ТАЙНЫ: НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ И ПРЕДЛОЖЕНИЯ

Лилия ГЫРЛА

Кафедра уголовного права и криминологии

Unele profesii sunt supuse obligației de a păstra secretul profesional. Prin urmare, persoanele care exercită aceste profesii nu pot dezvălui nicio informație care le-a fost adusă la cunoștință în cadrul activității lor. Secret profesional reprezintă informația pe care o deține cineva grație profesiunii sale și pe care nu are dreptul să o divulge nimănui, cum ar fi careva informații, date sau documente confidențiale referitoare la viața intimă, sănătate, starea financiar-bancară sau orice altă situație cu privire la o anumită persoană. Secretul profesional este permanent, chiar și atunci când relația de încredere sau contractul de muncă este terminat. În consecință, în cazul medicilor sau personalului auxiliar din domeniul sănătății, obligativitatea acestuia se menține pe toată durata tratamentului și chiar după decesul pacientului.

Totodată, nu toate informațiile obținute pe parcursul îndeplinirii atribuțiilor de serviciu sunt considerate ca fiind secrete profesionale. Informațiile care nu conțin niciun nume concret, niciun detaliu, ci permit doar o descriere în termeni generali, nu fac parte din secretul profesional.

Some kinds of professional occupations are submitted to a duty of keeping secret. As a result, the persons who are involved into a process of obtaining or stocking of some confidential information are obliged to be obtained from the disclosure of such information, for example, information which is referred to the state of health, family status, private life, and so on. The professional secret is considered to be a permanent one and exists also after terminating of the basic relationship between the person who is the owner of such information and the person who disposes this secret as a professional one. At the same time, the disclosure of the confidential data does not constitute a criminal offence if the information discovered is not referred to a concrete person, doesn't contain some certain data about the person, its home address, marital status and so on.

В настоящее время институт правовой охраны профессиональной тайны является наименее разработанным ввиду отсутствия в действующем законодательстве четкого определения профессиональной тайны.

Категория «*профессиональная тайна*» охватывает, прежде всего, сведения, доверенные конкретному лицу или ставшие известными ему в связи с осуществлением его профессиональных обязанностей. Указанное лицо обязывается сохранять полученные сведения в тайне. Вместе с тем, в случае их разглашения предусматривается ответственность в соответствии с действующим законодательством.

К сожалению, в современном уголовном законодательстве Республики Молдова не уделяется должного внимания вопросам уголовно-правовой защиты информационных отношений, в том числе проблеме уголовно-правовой защиты информации с ограниченным доступом. Констатируем отсутствие каких-либо специальных норм, предусматривающих ответственность за совершение посягательств на конфиденциальность отдельных видов тайны. По нашему мнению, наличие ст. 177 УК РМ (Нарушение неприкосновенности частной жизни), ст. 204 УК РМ (Разглашение тайны усыновления) и норм, закрепляющих ответственность за некоторые преступления, посягающие на сохранность государственной тайны (ст.337, 338, 344,345 УК РМ) не могут в полной мере восполнить ощутимый пробел в сфере охраны тайн, тем более тайн профессиональных. Таким образом, создавшаяся ситуация обусловила наше стремление адекватно отнестись к истинной потребности общества в уголовно-правовой охране соответствующих отношений и, как следствие, заявить о необходимости санкционирования рассматриваемых форм нарушения конфиденциальности информации.

В данном контексте А.А. Рожнов подчеркивает: «Вряд ли подлежит сомнению, что исключительные положение и условия, позволяющие представителям определенных профессий на законном основании становиться обладателями сокрытой от посторонних лиц информации, затрагивающей преимущественно сферу частной жизни, требуют принятия и усиленных мер по охране прав и интересов обращающихся за профессиональной помощью лиц, а также всех тех, кому в результате нарушения конфиденциальности составляющих профессиональную тайну сведений может быть причинен существенный вред» [1].

В связи с этим, по нашему мнению, представляется очевидной необходимостью создания такого механизма уголовно-правового обеспечения неразглашения профессиональной тайны, который бы выступал в качестве эффективного средства защиты права на автономию личности как одной из основополагающих, естественных потребностей любого человека.

Перейдем к доктринальному анализу понятия «профессиональная тайна». В научной литературе большинство авторов едины в ее толковании. Так, И.В. Смолькова отмечает, что определяющим в институте данной категории тайн является принадлежность к той или иной профессии, осуществление тех или иных профессиональных функций [2]. В понимании указанного автора, профессиональная тайна обладает некоторыми особенностями, которые условно можно разделить на два вида: 1) профессиональная тайна в чистом виде, обусловленная характером деятельности; 2) профессиональная тайна, составную часть которой образуют доверенные личные тайны граждан (адвокатская, врачебная, банковская, нотариальная, усыновления, журналистского расследования, представительства и т.д.).

В.Н. Лопатин характеризует профессиональную тайну следующими признаками:

- во-первых, в силу профессии, лицу доверяется или становится известной конфиденциальная информация;
- во-вторых, конфиденциальная информация доверяется лицу, исполняющему профессиональные обязанности, добровольно, по выбору владельца этой информации, затрагивающей частную жизнь последнего;
- в-третьих, на лицо, которому в силу его профессии была доверена информация, возлагается обязанность обеспечения ее сохранности [3].

В свою очередь, Т.В. Мокина определяет профессиональную тайну как охраняемые законом конфиденциальные сведения, доверенные или ставшие известными лицу исключительно в силу исполнения им своих профессиональных обязанностей, не связанных с государственной или муниципальной службой, незаконное получение или распространение которых может повлечь за собой вред правам и законным интересам другого лица, доверившего эти сведения, и предоставляет ему право на защиту в соответствии с законодательством [4].

Изучив определения, представленные вышеуказанными авторами, обращаем внимание, что в большинстве своем ученые выделяют следующие аспекты профессиональной тайны:

- ⇒ Сведения, передающиеся лицу, являются конфиденциальными. Иными словами, такого рода информация относится к частной жизни другого лица (личная, семейная тайна и т.д.). В этом смысле А.А. Рожнов подчеркивает: «Субъект профессиональной тайны обязан соблюдать конфиденциальность ставшей ему известной информации независимо от того, обращался ли к нему клиент с просьбой о неразглашении соответствующих сведений или нет. Лицо может не считать сообщенные им сведения конфиденциальными, однако нарушение профессиональной тайны без его согласия недопустимо» [5].
- ⇒ Лицо узнает их [сведения] и владеет ими в связи с исполнением своих профессиональных функций. При этом установление правового режима охраны профессиональной тайны правомерно лишь в случае, когда получение доступа к конфиденциальной информации обусловлено спецификой профессии и является ее неотъемлемым элементом. С этой точки зрения неверно говорить об обязанности соблюдения именно профессиональной тайны применительно к лицам, непосредственно не осуществляющим деятельность по оказанию соответствующих услуг (медицинских, юридических и т. п.), однако имеющим основанную на законе возможность ознакомления с конфиденциальными сведениями частного или коммерческого характера (к указанным лицам относятся, например, стажеры, помощники нотариусов, кассиры в юридических консультациях, охранники в нотариальных конторах и т. д.).
- ⇒ Лицо, в силу своего профессионального статуса получившее доступ к конфиденциальным сведениям, не состоит на государственной службе, поскольку в последнем случае информация носит характер служебной тайны.
- ⇒ Такое лицо обязано обеспечить сохранность указанных сведений от посторонних лиц в соответствии с положениями действующего законодательства.

⇒ Разглашение подобных сведений причиняет вред либо содержит потенциальную угрозу причинения вреда правоохраняемым интересам лиц (собственнику информации или его правопреемнику), чья конфиденциальная информация становится известной третьим лицам.

⇒ Соответствующая информация не относится к государственной тайне.

Исключительной особенностью конфиденциальной информации является то, что она, не меняя своего фактического содержания, может одновременно относиться к различным категориям сведений с ограниченным доступом, в отношении которых установлены особые правовые режимы использования и защиты информации. Следует особо подчеркнуть, что *запрет разглашения*, по общему правилу, действует *бессрочно*, то есть продолжает оставаться в силе не только после прекращения непосредственных отношений между субъектами (например, по окончании судебного представительства, завершении проведения аудиторской проверки и т. д.), но и после смерти лица, в результате контакта с которым при его жизни представитель соответствующей профессии стал обладателем конфиденциальной информации.

Следует отметить, что *абсолютный характер* запрета нарушения конфиденциальности сведений сохраняется только у адвокатской тайны и тайны исповеди. В остальных случаях, по запросу уполномоченных органов, лицо, владеющее конфиденциальной информацией, обязано ее предоставить.

По нашему мнению, вредоносность нарушения профессиональной тайны обусловлена следующими факторами:

☑ *в правовом аспекте*: предаваемая огласке конфиденциальная информация, утрачивая секретный характер, лишается тем самым практической ценности;

☑ *в социальном аспекте*: разглашаемые представителями определенных профессий сведения становятся своеобразным клеймом для человека, чья личная или семейная тайна нарушена, приводя его к социальной изоляции или дезадаптации;

☑ *в деонтологическом аспекте*: любые факты противоправного оглашения конфиденциальной информации, тем более повлекшие наступление тяжких последствий, существенным образом сказываются на отношении общества к представителям соответствующих профессий и подрывают необходимое доверие к ним.

Вместе с тем отметим, что существуют обстоятельства, при которых сообщение некоторых конфиденциальных данных другого лица не образует факта разглашения профессиональной тайны, к примеру – общие сведения о каком-нибудь событии без конкретных ссылок на идентификационные признаки лица, его места проживания, подробности его частной жизни, в том числе состояния здоровья.

В целях усиления охраны профессиональной тайны предлагается включить в уголовный закон норму следующего содержания:

«Статья 177/1. Нарушение профессиональной тайны

(1) *Нарушение профессиональной тайны, причинившее значительный ущерб правам и интересам физического лица, -*

наказывается ...

(2) *То же деяние, совершенное лицом, которому сведения, составляющие профессиональную тайну, были доверены или стали известны в связи с его служебной деятельностью, -*

наказывается ...

(3) *Деяние, предусмотренное частью (1) или (2) настоящей статьи, совершенное в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или в средствах массовой информации, -*
наказывается ...»

Литература:

1. Рожнов А.А. Уголовно-правовая охрана профессиональной тайны: Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. Специальность 12.00.08 - Уголовное право и криминология; Уголовно-исполнительное право. - Казань, 2002, с.3.
2. Смолькова И.В. Тайна: понятие, виды, правовая защита / Юридический терминологический словарь-комментарий. - Москва: Луч, 1998, с.58-61.
3. Лопатин В.Н. Правовая охрана и защита права на тайну // Юридический мир, 1999, №7, с.38-39.

4. Мокина Т.В. Профессиональная тайна как объект правового регулирования // Юридические науки: проблемы и перспективы: Материалы междунар. заочн. научн. конф. (г. Пермь, март 2012 г.). - Пермь: Меркурий, 2012, с.52-55.
5. Рожнов А.А., Указ. работа, с.5.

Prezentat la 28.09.2012