

Правовой режим профессиональной тайны: понятие и структура

Е. В. Леошкевич

Ивангородский гуманитарно-технический институт (филиал)
Санкт-Петербургского государственного университета аэрокосмического приборостроения,
Ивангород, Российская Федерация

Существующее теоретическое осмысление и правовое регулирование профессиональной тайны, преимущественно основанное на ее традиционном понимании как основополагающей этической нормы ряда профессий, не отвечает современным реалиям и требует совершенствования.

В статье анализируются различные подходы к понятию правового режима в целом и правового режима информации в частности. Охарактеризованы особенности структуры правовых режимов информации.

По результатам исследования предлагаются выводы о юридическом статусе и структуре правового режима профессиональной тайны.

Ключевые слова: профессиональная тайна, правовой режим, правовой режим информации, информационная безопасность, информация, составляющая профессиональную тайну.

Для цитирования: Леошкевич Е. В. (2023) Правовой режим профессиональной тайны: понятие и структура // Ленинградский юридический журнал. – 2023. – № 4 (74). – С. 121–133. DOI: 10.35231/18136230_2023_4_121. EDN: IUSTLZ

Legal Regime of Professional Secrecy: Concept and Structure

Elena V. Leoshkevich

Ivangorod Humanitarian-Technical Institute (branch)
of the Saint-Petersburg State University of Aerospace Instrumentation,
Ivangorod, Russian Federation

The existing theoretical understanding and legal regulation of professional secrecy, mainly based on its traditional understanding as the fundamental ethical norm of a number of professions, does not meet today's realities and requires improvement.

The article analyzes various approaches to the concept of the legal regime in general and the legal regime of information in particular. The features of the structure of legal information regimes are characterized.

Based on the results of the study, conclusions are offered on the concept and structure of the legal regime of professional secrecy.

Key words: professional secret, legal regime, legal regime of information, information security, information constituting a professional secret.

For citation: Leoshkevich, E. V. (2023) Pravovoj rezhim professional'noj tajny: ponyatie i struktura [Legal Regime of Professional Secrecy: Concept and Structure]. *Leningradskij yuridicheskij zhurnal – Leningrad Legal Journal*. No. 4 (74). Pp. 121–133. (In Russian). DOI: 10.35231/18136230_2023_4_121. EDN: IUJTLZ

Введение

На сегодняшний день, на наш взгляд, в целях повышения эффективности регулирования общественных отношений в сфере обеспечения конфиденциальности информации необходимо определение правовой природы и правового режима профессиональной тайны. Кроме того, появление новых видов профессиональных тайн, новые условия жизни и оказания услуг представителями определенных профессий, таких как «удаленная работа», «дистанционное обучение», «дистанционные консультативные центры» требуют как теоретического осмысления, так и решения практических вопросов, возникающих при правовом регулировании и в правоприменительной практике.

Понятие «правовой режим» в юридической науке

Разработкой теоретических основ правовых режимов и их структуры занимались многие ученые-юристы, среди которых С. С. Алексеев, Б. Н. Бахрах, И. В. Бондарь, В. Б. Исаков, А. В. Малько, Н. И. Матузов, О. С. Родионов, Э. Ф. Шамсумова и многие другие, но единой позиции не выработано.

С точки зрения О. С. Родионова, «правовой режим есть установленный законодательством особый порядок регулирования, представленный специфическим комплексом правовых средств, который при помощи оптимального сочетания стимулирующих и ограничивающих элементов создает конкретную степень благоприятности либо неблагоприятности в целях беспрепятственной реализации субъектами права своих интересов»¹. Схожей позиции придерживаются Н. И. Матузов и А. В. Малько [8, с. 20]. Рассмотренные позиции в целом состоятельны и аргументированы, но для профессиональной тайны в полной мере использованы быть не могут, ввиду отсут-

¹ Родионов О. С. Механизм установления правовых режимов российским законодательством: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2001. С. 13.

ствия в качестве обязательного структурного элемента цели установления режима и условий, при которых к информации ограничивается доступ, а также в связи с тем, что они предусматриваются для всех субъектов права.

Заслуживает внимания позиция И. В. Бондаря, который, отдавая должное специфике отношений и необходимому в связи с этим уникальному комплексу средств и способов, высказывает суждение о том, что «правовой режим – это особая относительно самостоятельная система правового воздействия, основанная на законодательно закреплённой комбинации юридических средств, методов, которые обусловлены спецификой регулируемых общественных отношений»¹, но акцент на внимание только к специфике общественных отношений, а также отсутствие цели правового режима исключают его применение к отношениям, складывающимся касательно информации, составляющей профессиональную тайну. В представлении Д. Н. Бахраха «правовой режим – система норм права, которая регулирует деятельность, отношения между людьми по поводу определенных объектов» [2, с. 410]. Но именно универсальность подобного подхода для ряда правовых явлений, делает невозможным его применение для профессиональной тайны. В. Б. Исаков, полагая, что «правовой режим это социальный режим некоторого объекта, закреплённый правовыми нормами и обеспеченный совокупностью юридических средств» [5, с. 258–259], не придает значения необходимости целеполагания как структурного элемента, который имеет принципиальное значение для правового режима профессиональной тайны. Максимально содержательным представляется суждение С. С. Алексеева о том, что «правовой режим – глубокое, содержатель-

¹ Бондарь И. В. Тайна по российскому законодательству (проблемы теории и практики): дис. ... канд. юрид. наук. Н. Новгород, 2004. С. 63.

ное правовое явление, связывающее воедино комплекс правовых средств, характеризующих особое сочетание взаимодействующих между собой дозволений, запретов, а также позитивных обязываний и создающих особую направленность регулирования» [1, с. 252–253].

Для профессиональной тайны важно наличие целеполагания, отражающего тот факт, что оно вводится для обеспечения информационной безопасности. Также важно включать в его состав объект, то есть информацию, составляющую профессиональную тайну и правовое положение субъектов отношений, складывающихся по поводу профессиональной тайны. Все указанные особенности отражены в признаках и определении Л. К. Терещенко:

«– для режима характерна системность используемых правовых средств;

– режим представляет собой целостную систему регулятивного воздействия, которая характеризуется специфическими приемами правового регулирования;

– режимный подход может обеспечивать систематизацию норм по признаку объекта;

– режим позволяет создать условия, обеспечивающие заданное состояние объекта;

– комплексность режима является отражением комплексного характера объекта регулирования;

– режим вводится законодательством для учета специфики и особого характера групп общественных отношений, а также для создания особых подходов к регулированию тех сфер, которые неэффективно или нецелесообразно регулировать в общем порядке»¹.

Правовой режим информации и его структура

Исследования понятия и внутренней структуры правовых режимов информации освещались в работах

¹ Терещенко Л. К. Правовой режим информации: дис. ... д-ра юрид. наук. Москва, 2011. С. 122.

С. Н. Братановского, Е. К. Волчинской, О. А. Городова, Н. А. Жирновой, В. Б. Исакова, Н. Н. Ковалевой, П. У. Кузнецова, Л. К. Терещенко и других представителей юридической науки.

Так, П. У. Кузнецов определяет структуру правового режима в области обеспечения информационной среды в качестве совокупности следующих структурных элементов: «целенаправленности, носителя правового режима, правового статуса субъектов, а также режимных правовых средств и правил, как особого сочетания правовых средств» [7]. Указанная трактовка, тем не менее, не сможет в полной мере отразить особенность профессиональной тайны. По мнению Н. Н. Ковалевой, «под режимом информационных ресурсов понимается установленный порядок использования информационных ресурсов, владения, распоряжения ими, а также порядок взаимоотношений, складывающихся в информационной сфере» [6, с. 116]. Данное предложение заслуживает внимания, так как отражает наиболее значимые стороны правового режима.

Если целеполагание, субъекты, правовые средства выделяются в структуре правового режима большинством ученых, то в отношении иных структурных элементов имеются разногласия.

В частности, Г. С. Беляева считает, что «приоритет при характеристике правового режима должен быть отдан принципам как исходным, определяющим идеям, положениям, установкам» [3, с. 23]. Применительно же к правовому режиму профессиональной тайны достаточно будет конституционных, межотраслевых и отраслевых принципов, относящихся к ограничению доступа к информации и неправомерного разглашения, распространения или предоставления информации ограниченного доступа.

Расходятся мнения ученых и в отношении вопроса о необходимости включения в структуру правового

режима ответственности за его нарушение. Ю. В. Пономарева отмечает, что «ответственность как таковая должна рассматриваться и включаться как одна из составляющих регулирования отношений, поскольку сама по себе является мерой принуждения к соблюдению норм прав»¹. Выделение ответственности в самостоятельный элемент правового режима профессиональной тайны представляется возможным, но можно этого и не делать, так как «юридическая ответственность как мера государственного принуждения осуществляется на основе и в рамках закона, т. е. она является правовой формой государственного принуждения» [4, с. 85–94]. Позиция, высказанная С. Н. Братусем, не теряет своей актуальности и позволяет сделать вывод о том, что можно относить юридическую ответственность к правовым формам воздействия на субъектов.

Применительно к информации, оптимальным представляется мнение о том, что «правовой режим информации – объектный режим, позволяющий обеспечить комплексность воздействия посредством совокупности регулятивных, охранительных, процессуально-процедурных средств, характеризующих особое сочетание дозволений, запретов и обязываний»².

Понятие и структура правового режима профессиональной тайны

В структуру правового режима информации Л. К. Терещенко включает:

- «– его целевое назначение;
- объект правового регулирования;
- правовое положение субъектов правового режима;

¹ Пономарева Ю. В. Правовой режим служебной тайны: дис. ... канд. юрид. наук. Москва, 2019. С. 89.

² Терещенко Л. К. Указ. соч. С. 123.

– комплекс способов правового регулирования и средств юридического воздействия»¹.

Предложенная структура представляется наиболее обоснованной и выступает универсальной. В то же время следует отметить, что для профессиональной тайны предусмотрен ряд специфических условий для охраны информации, ее составляющей: информация получена именно в ходе осуществления профессиональной деятельности; обеспечивать конфиденциальность необходимо только в тех случаях, когда данное требование установлено федеральным законом и т. д. В связи с этим целесообразно включить в содержание правового режима профессиональной тайны указанные условия.

Правовой режим профессиональной тайны направлен на то, чтобы обеспечить информационную безопасность. В первую очередь, конечно, речь идет об информационной безопасности того лица, которое предоставило сведения, составляющие профессиональную тайну, или сведения о котором стали известны из иных источников. Но, безусловно, следует учитывать, что интересами указанных субъектов целеполагание не ограничивается. В широком смысле целью будет обеспечение информационной безопасности и общества, и государства в целом. Действительно, ряд профессий, например медицинские работники, в общественном сознании неразрывно связаны с врачебной тайной, которая и формирует доверие людей к представителям данной профессии, а государство обеспечивает неприкосновенность указанной тайны и устанавливает как обязанность медицинских работников по обеспечению ее конфиденциальности, так и юридическую ответственность за ее разглашение.

¹ Терещенко Л. К. Указ. соч. С. 126.

Действующим законодательством Российской Федерации определен ряд условий правовой охраны информации, составляющей профессиональную тайну:

- информация, полученная гражданами (физическими лицами) при исполнении ими профессиональных обязанностей или организациями при осуществлении ими определенных видов деятельности¹;
- на лиц, получивших информацию, составляющую профессиональную тайну, федеральными законами возложена обязанность по соблюдению конфиденциальности такой информации²;
- возможность предоставления подобной информации третьим лицам исключительно в соответствии с федеральными законами и (или) по решению суда³;
- возможность ограничения срока исполнения обязанностей по соблюдению конфиденциальности информации, составляющей профессиональную тайну только с согласия гражданина, являющегося субъектом профессиональной тайны⁴.

Так как режим является объектным, то следует указать что таковыми являются различные сведения, которые нельзя представить в виде исчерпывающего перечня, но возможно с целью их упорядочения распределить по категориям. Основной отличительной особенностью сведений является то, что они стали известны лицу, которое обязано обеспечить их конфиденциальность, именно в связи с осуществлением профессиональной деятельности, а также рассматриваемые сведения не должны быть напрямую связаны с осуществлением лицом служебной деятельности при осуществлении функций публичной власти.

¹ Об информации, информационных технологиях и о защите информации: федер. закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ (ред. от 02.11.2023). Ч. 5. Ст. 9 // СЗ РФ, 31.07.2006, № 31 (1 ч.). Ст. 3448.

² Там же.

³ Там же.

⁴ Там же.

Правовое положение субъектов профессиональной тайны различно. Субъект, предоставляющий информацию, свободен в своих действиях и самостоятельно определяет необходимость и объем защиты сведений о себе и сведений, которые он предоставляет. А субъект, получающий доступ к этим сведениям в силу своей профессиональной деятельности, обязан обеспечивать их конфиденциальность, и порядок его действий в отношении, полученных сведений строго регламентирован и подкреплен мерами юридической ответственности.

Среди способов и средств, направленных на обеспечение правового режима профессиональной тайны следует отметить как требование о необходимости соблюдения конфиденциальности полученной информации, так и способы, позволяющие это требование осуществить: например «свидетельский иммунитет», а также возможность привлечения к ответственности за нарушение подобного требования. В условиях цифровизации всех общественных отношений, когда любой специалист использует для осуществления своей деятельности информационно-телекоммуникационные технологии, представляется целесообразным распространить требование о необходимости соблюдения конфиденциальности информации, составляющей профессиональную тайну на представителей всех, без исключения, профессий в отношении любых сведений, которые стали известны лицу, в связи с осуществлением им своих профессиональных обязанностей. Таким образом, правового регулирования, осуществляемого специальными законами в отношении того или иного вида профессиональной тайны, недостаточно, так как оно не отвечает современным вызовам. Если раньше, обращаясь к врачу, пациент предоставлял сведения, составляющие врачебную тайну только непосредственно врачу, то сегодня эти сведения становятся доступными и техническим специа-

листам, осуществляющим техническую поддержку автоматизированных систем, которыми пользуется врач, информационным посредникам, лицам, осуществляющим запись к врачу посредством телефонной связи или Интернета. Круг субъектов профессиональной тайны стремительно расширяется. Предпринятые меры, направленные на установление обязанности по соблюдению конфиденциальности профессиональной тайны в профессиональных стандартах, исключают возможность привлечения виновных лиц в случае разглашения, так как для наступления ответственности необходимо наличие именно правовой нормы федерального закона, устанавливающей подобные требования. Профессиональный стандарт утверждается приказом Минтруда России и, соответственно, не является федеральным законом. Принятие же федерального закона, закрепляющего понятие профессиональной тайны как правового режима, учитывающего специфику данного рода тайн, способствовало бы более эффективному обеспечению информационной безопасности.

Заключение

Подводя итоги, можно сделать вывод о том, что правовой режим профессиональной тайны включает следующие взаимообусловленные элементы: цель правового режима и условия ограничения доступа к информации, составляющей профессиональную тайну; объект; субъектный состав; способы правового регулирования и средства юридического воздействия.

Профессиональная тайна – правовой режим, действующий в сфере исполнения профессиональных обязанностей физическими лицами или осуществлении определенных видов деятельности юридическими лицам и направленный на обеспечение информационной безопасности лица, которое предоставило о себе информа-

цию или о котором была получена информация из других источников, а также интересов общества и государства в целом, посредством возложения федеральным законом обязанности по обеспечению конфиденциальности полученной информации и установления юридической ответственности за ее несоблюдение.

Список литературы

1. Алексеев С. С. Право: азбука – теория – философия. Опыт комплексного исследования. – М.: Статут, 1999. – 712 с. EDN: RMLYFF
2. Бахрах Д. Н. Административное право России. – М.: НОРМА-ИНФРА.М., 2000. – 640 с. EDN: FZQZKG
3. Беляева Г. С. Структура правового режима: общетеоретический аспект // Вестник Саратовской государственной юридической академии. – 2012. – № 5 (88). – С. 22–25. EDN: RDIORP
4. Братусь С. Н. Юридическая ответственность и законность (очерк теории). – М.: Юридическая литература, 2001. – 215 с. EDN: RBSQJN
5. Исаков В. Б. Механизм правового регулирования и правовые режимы // Проблемы теории государства и права / под ред. С. С. Алексеева. – М., 1987. – 447 с. EDN: UDSTEZ
6. Ковалева Н. Н. Правовой режим информационных ресурсов // Вестник Саратовской государственной юридической академии. – 2012. – № 3 (86). – С. 111–116. EDN: PCMGYP
7. Кузнецов П. У. Правовой режим как категория и метод информационного права // Правовые понятия и категории в контексте информационного права: материалы теоретического семинара по информационному праву. – М., 2006. – С. 12–32.
8. Матузов Н. И., Малько А. В. Правовые режимы: вопросы теории и практики // Правоведение. – 1996. – № 1. – С. 16–29. EDN: TPNNRH

References

1. Alekseev, S. S. (1999) *Pravo: azbuka – teoriya – filosofiya. Opyt kompleksnogo issledovaniya* [Law: ABC – theory – philosophy. The experience of complex research]. Moscow: Statut. (In Russian). EDN: RMLYFF
2. Bahrah, D. N. (2000) *Administrativnoe pravo Rossii* [Administrative law of Russia]. Moscow: NORMA-INFRA.M. (In Russian). EDN: FZQZKG
3. Belyaeva, G. S. (2012) *Struktura pravovogo rezhima: obshcheteoreticheskij aspekt* [The structure of the legal regime: a general theoretical aspect]. *Vestnik Saratovskoj gosudarstvennoj yuridicheskoy akademii – Journal of the Saratov State Law Academy*. No. 5 (88). Pp. 22–25. (In Russian). EDN: RDIORP
4. Bratus', S. N. (2001) *Yuridicheskaya otvetstvennost' i zakonnost' (ocherk teorii)* [Legal responsibility and legality (an essay on theory)]. Moscow: Yuridiceskaia literatura. (In Russian). EDN: RBSQJN
5. Isakov, V. B. (1987) *Mekhanizm pravovogo regulirovaniya i pravovye rezhimy* [Legal regulation mechanism and legal regimes]. Moscow. (In Russian). EDN: UDSTEZ

6. Kovaleva, N. N. (2012) Pravovoj rezhim informacionnyh resursov [The legal regime of information resources]. *Vestnik Saratovskoj gosudarstvennoj yuridicheskoy akademii – Journal of the Saratov State Law Academy*. No. 3 (86). Pp. 111–116. (In Russian). EDN: PCMGYP

7. Kuznecov, P. U. (2006) Pravovoj rezhim kak kategoriya i metod informacionnogo prava [The legal regime as a category and method of information law]. *Pravovye ponyatiya i kategorii v kontekste informacionnogo prava* [Legal concepts and categories in the context of information law]. Materials of a theoretical seminar on information law. Moscow. Pp. 12–32. (In Russian).

8. Matuzov, N. I., Mal'ko, A. V. (1996) Pravovye rezhimy: voprosy teorii i praktiki [Legal regimes: issues of theory and practice]. *Pravovedenie – Jurisprudence*. No. 1. Pp. 16–29. (In Russian). EDN: TPNNRH

Об авторе

Леошкевич Елена Васильевна, старший преподаватель, Ивангородский гуманитарно-технический институт (филиал) Санкт-Петербургского государственного университета аэрокосмического приборостроения, Ивангород, Российская Федерация, ORCID ID: 0009-0009-9218-5308, e-mail: stepalen_19@mail.ru

About the author

Elena V. Leoshkevich, Senior Lecturer, Ivangorod Humanitarian-Technical Institute (branch) of the Saint-Petersburg State University of Aerospace Instrumentation, Ivangorod, Russian Federation, ORCID ID: 0009-0009-9218-5308, e-mail: stepalen_19@mail.ru

Поступила в редакцию: 19.11.2023
Принята к публикации: 30.11.2023
Опубликована: 30.12.2023

Received: 19 November 2023
Accepted: 30 November 2023
Published: 30 December 2023