

Доступ к информации



Наргиза Абдраимова

Адвокат
Управляющий партнер Юридической компании DE URE consult



План семинара:

- 16:00 - 16:15** Приветствие. Знакомство с участниками
- 16:15 - 17:00** Доступ к информации: теория и практика
- 17:00 - 17:35** Доступ к информации и персональные данные
- 17:35 - 17: 55** Общественно-значимый интерес
- 17:55 – 18:00** Вопросы-ответы. Подведение итогов.



Международные стандарты:

Всеобщей декларации прав человека (статья 19)

«Каждый человек имеет право на свободу убеждений и на свободное выражение их; это право включает свободу беспрепятственно придерживаться своих убеждений и свободу искать, получать и распространять информацию и идеи любыми средствами и независимо от государственных границ»

Международный пакт о гражданских и политических правах (статья 19)

«Каждый человек имеет право беспрепятственно придерживаться своих мнений. Каждый человек имеет право на свободное выражение своего мнения; это право включает свободу искать, получать и распространять всякого рода информацию и идеи, независимо от государственных границ, устно, письменно или посредством печати или художественных форм выражения, или иными способами по своему выбору»



Директивное замечание Комитета ООН по правам человека общего порядка, определяющее предмет и границы права на информацию:

«Государства в приоритетном порядке распространяют информацию, имеющую общественный интерес, доступ к ней должен быть легким, быстрым, эффективным и практическим. Государства должны учредить необходимые процедуры, например, законодательство, для реализации права на информацию, а также что плата за доступ к информации должна быть ограничена в размерах, отвечать на запросы следует своевременно, органы власти должны обосновывать отказы в предоставлении, а государствам следует создать механизмы обжалования отказов.»



Отказ в раскрытии информации оправдан только тогда, когда государственный орган может показать, что данная информация соответствует критериям строгого трехстороннего теста.

Трехсторонний тест:

- 1) информация должна иметь отношение к какой-либо законной цели, согласно международному праву (*для защиты прав и репутации других лиц, для охраны государственной безопасности, общественного порядка, здоровья или нравственности населения*)
- 2) должен быть риск того, что раскрытие информации нанесет этой цели серьезный ущерб;
- 3) соответствующий ущерб должен превосходить общественное благо от доступа к данной информации.



Ст.33 Конституции КР

Каждый имеет право свободно искать, получать, хранить, использовать информацию и распространять ее устно, письменно или иным способом.

Каждому гарантируется доступ к информации, находящейся в ведении государственных органов, органов местного самоуправления и их должностных лиц. Порядок предоставления информации определяется законом.



Закон КР «О доступе к информации, находящейся в ведении государственных органов и органов местного самоуправления Кыргызской Республики»:

Основными принципами свободы доступа к информации являются общедоступность, объективность, своевременность, открытость и достоверность информации.

Государство защищает право каждого на поиск, получение, исследование, производство, передачу и распространение информации.

Ограничения в доступе и распространении информации устанавливаются только законом.

Не может быть отказано в ознакомлении с решением, на основании которого доступ к информации ограничивается.

Документы и материалы, содержащие сведения, доступ к которым должен быть ограничен в соответствии с законом, предоставляются в части, не содержащей таких сведений.



Способы предоставления информации ГО и ОМСУ являются:

- 1) опубликование и распространение соответствующих материалов, в том числе на официальном или специализированном сайте;
- 1¹) проведение информационно-разъяснительной работы в СМИ по принятым социально значимым решениям, в том числе НПА, возлагающим новые обязанности на граждан, юридических лиц, устанавливающим или усиливающим ответственность;
- 2) предоставление информации физическим и юридическим лицам на основании их запроса;
- 3) обнародование информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления;
- 4) обеспечение непосредственного доступа к документам и материалам государственных органов и органов местного самоуправления;
- 5) обеспечение непосредственного доступа к открытым заседаниям государственного органа и органов местного самоуправления.



Статья 6 Закона КР «О доступе к информации, находящейся в ведении государственных органов и органов местного самоуправления Кыргызской Республики»:

Государственные органы и органы местного самоуправления вправе использовать для информирования населения о своей деятельности любые иные способы, не запрещенные законодательством Кыргызской Республики.

Обеспечение государственными органами и органами местного самоуправления одного из способов доступа к информации о своей деятельности не может служить основанием для отказа в предоставлении информации посредством любого иного законного способа.



Особенности предоставления информации по письменному запросу:

- ❑ соблюдение формы письменного запроса (наименование получателя запроса, данные заявителя, предмет запроса)
- ❑ запрос может быть направлен по почте, курьером, по электронной почте либо передан лично
- ❑ ответ на запрос должен быть предоставлен в течение двухнедельного срока (возможна отсрочка на две недели, при этом заявитель должен быть осведомлен с указанием причин отсрочки). Уточнение или дополнение ответа, при наличии соответствующего дополнительного запроса, осуществляется в семидневный срок. Непредставление ответа в указанные сроки приравнивается к отказу в выдаче ответа
- ❑ ответ на запрос должен носить исчерпывающий характер, исключающий необходимость повторного обращения по тому же вопросу
- ❑ если ответ на запрос не может и не должен быть предоставлен ГО/ОМСУ, то запрос пересылается уполномоченному ГО/ОМСУ, о чем также извещается заявитель
- ❑ при необходимости копирования документов в объеме более чем на 5 страниц, предусмотрена оплата копировальных услуг



Основания отказа в предоставлении информации запросу:

- ❑ запрашиваемые сведения содержатся в частях документов, которые отнесены к категории информации с ограниченным доступом (конфиденциальная информация, информация персонального характера, государственные секреты,)
- ❑ запрос составлен с нарушением требований к форме и содержанию запросов
- ❑ ГО/ОМСУ вправе отказать в предоставлении информации при повторном поступлении аналогичного запроса от одного и того же заявителя в течение последних 3х месяцев, если ответ на первичный запрос уже предоставлялся



К конфиденциальной информации относятся сведения:

- 1) о частной жизни человека;
- 2) о содержании переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных, 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.
(см. Закон КР «Об электронном управлении»)

Государственные секреты - информация, хранящаяся и перемещаемая любыми видами носителей, затрагивающая обороноспособность, безопасность, экономические, научно-технические и политические интересы Кыргызской Республики, подконтрольная государству и ограничиваемая специальными перечнями и правилами, разработанными в соответствии с настоящим Законом и другими нормативными правовыми актами Кыргызской Республики.
(см. Закон КР «О защите государственных секретов»)



Не подлежат засекречиванию сведения:

- 1) о стихийных бедствиях и чрезвычайных происшествиях, угрожающих безопасности и здоровью граждан;
- 2) о катастрофах и их последствиях;
- 3) о положении дел в экологии, использовании природных ресурсов, здравоохранении, санитарии, культуре, сельском хозяйстве, образовании, торговле и обеспечении правопорядка;
- 4) о фактах нарушения законности государственными органами, органами местного самоуправления и организациями, их должностными лицами;
- 5) о фактах, посягающих на права и законные интересы граждан, а также создающих угрозу их личной безопасности.



Важно!

Отказ должен содержать мотивировку с указанием конкретных ссылок на нормы НПА, а также способ и порядок обжалования отказа.

Отказ в предоставлении информации может быть обжалован в установленном порядке.

Лица виновные в невыполнении или ненадлежащем выполнении обязанностей по предоставлению информации несут установленную ответственность.



Отказ в предоставлении информации может быть обжалован путем направления жалобы:

- вышестоящему должностному лицу или органу согласно Закону КР «Об основах административной деятельности и административных процедурах».
- в органы прокуратуры согласно Закону КР «О прокуратуре Кыргызской Республики»
- Омбудсмену (Акыйкатчы) согласно Закону КР «Об Омбудсмене (Акыйкатчы) Кыргызской Республики»
- в суд при соблюдении досудебного порядка в установленных случаях согласно Административно-процессуальному кодексу КР



Рекомендуемые источники по вопросам обеспечения права на доступ к информации к самостоятельному изучению:

- Конституция КР;
- Закон КР: «О гарантиях и свободе доступа к информации»
- Закон КР «О доступе к информации, находящейся в ведении государственных органов и органов местного самоуправления Кыргызской Республики»
- Закон КР «Об электронном регулировании»
- Закон КР «О защите профессиональной деятельности журналиста»
- Закон КР «О защите государственных секретов»
- Закон КР «Об информации персонального характера»
- Закон КР «О Национальном банке КР, банках и банковской деятельности»
- Закон КР «О коммерческой тайне»
- Закон КР «О нотариате»
- Закон КР «Об Адвокатуре и адвокатской деятельности»



Информация персонального характера (персональные данные) - зафиксированная информация на материальном носителе о конкретном человеке, отождествленная с конкретным человеком или которая может быть отождествлена с конкретным человеком, позволяющая идентифицировать этого человека прямо или косвенно, посредством ссылки на один или несколько факторов, специфичных для его биологической, экономической, культурной, гражданской или социальной идентичности.

К персональным данным относятся биографические и опознавательные данные, личные характеристики, сведения о семейном положении, финансовом положении, состоянии здоровья и прочее.



Общедоступные массивы персональных данных - массивы персональных данных, доступ к которым не ограничен законодательством, и предназначенные для общего пользования (справочники, телефонные книги, адресные книги и т.п.), куда могут входить следующие данные: фамилия, имя, отчество, год и место рождения, адрес местожительства, номер контактного телефона, сведения о профессии, иные сведения, предоставленные субъектом и/или полученные из открытых источников.

Режим конфиденциальности для общедоступных массивов персональных данных не устанавливается.

Держатель (обладатель) массива персональных данных - органы государственной власти, органы местного самоуправления и юридические лица, на которые возложены полномочия определять цели, категории персональных данных и контролировать сбор, хранение, обработку и использование персональных данных в соответствии с законом.

Персональные данные должны храниться и защищаться держателями (обладателями) массивов персональных данных от незаконных доступов, внесений дополнений, изменений и уничтожений.

Режим конфиденциальности персональных данных снимается в случаях:

- обезличивания персональных данных;
- по желанию субъекта персональных данных.



Неприкосновенность частной жизни

Права и свободы человека являются естественными и неотчуждаемыми, даны ему от рождения, признаются высшей ценностью и не носят исчерпывающего характера.

Признание, соблюдение и защита прав человека – обязанность государства.

Права человека могут существовать независимо от их государственного признания и законодательного закрепления, вне связи с их носителем с тем или иным государством.



Статья 29 Конституции КР

1. Каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, на защиту чести и достоинства.
2. Каждый имеет право на тайну переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных, электронных и иных сообщений.
Ограничение этих прав допускается только в соответствии с законом и исключительно на основании судебного акта.
3. Не допускается сбор, хранение, использование и распространение конфиденциальной информации, информации о частной жизни человека без его согласия, **кроме случаев, установленных законом.**
4. Каждому гарантируется защита, в том числе судебная, от **неправомерного** сбора, хранения, распространения конфиденциальной информации и информации о частной жизни человека, а также гарантируется право на возмещение материального и морального вреда, причиненного неправомерными действиями.



Категория "частная жизнь" не имеет строгой правовой дефиниции.

«Право быть оставленным в покое».

«Право вести свою жизнь по собственному усмотрению при минимальном постороннем вмешательстве в неё»

«Неприкосновенность частной жизни — своеобразный, индивидуальный «суверенитет» человека»

Публичная власть не может быть абсолютной, в этом смысле неприкосновенность частной жизни означает, что существует определенная сфера (privacy), вторжение, вмешательство в которую является недопустимым ни для кого.

.



Возможные критерии согласно международным стандартам:

1. Распространенная информация является частью более широкой общественной или политической дискуссии, представляющей именно публичный, а не обывательский интерес. Сведения из частной жизни помещаются в контекст такой дискуссии, становится ее частью, иллюстрацией к ней, иначе говоря присутствует **общественный (публичный) интерес**.
2. Субъект, информация о котором распространяется, также представляет интерес для общества, т.е. является **«публичной фигурой»**.
3. Обстоятельства при которых было произведено вторжение в частную жизнь.



Закон КР «О защите профессиональной деятельности журналиста»

Статья 4: Не может быть ограничен доступ журналиста к информации, представляющей **общественный интерес**, затрагивающей права, свободы и законные интересы граждан.

Статья 5: Журналист имеет право запрашивать и получать **общественно-значимую информацию** в государственных органах, органах самоуправления граждан, общественных объединениях, предприятиях, учреждениях и организациях;



«**Публичный интерес** относится к вопросам, которые касаются общества в такой степени, что оно может правомерно иметь в них интерес, которые привлекают его внимание или которые заботят его в значительной степени... особенно если они **затрагивают благополучие граждан или жизнь общества**... Это также относится к вопросам, которые могут порождать значительные противоречия **по поводу важного социального вопроса**... или касаться проблемы, в информировании которой **общество имеет интерес**....

При этом, публичный интерес **не может быть сведен к потребности общества в информации о личной жизни других лиц или потребности читателя в сенсациях**. Статьи, направленные исключительно **на удовлетворение любопытства** определенного круга читателей относительно подробностей личной жизни лица, **каким бы известным оно не было**, не могут считаться вкладом в дискуссии, представляющие всеобщий интерес»

(из Решения Европейского Суда по правам человека по делу «Кудерк и компания «Ашett Филипакки Ассосье» против Франции» от 10 ноября 2015 г.)



Публичными фигурами являются лица, которые занимают государственные должности и /или пользуются государственными ресурсами, а также все те, кто играет значительную роль в общественной жизни (в политике, экономике, искусстве, социальной сфере, спорте или в любой другой отрасли). В соответствии со статьями 3 и 4 Декларации о свободе политической дискуссии в СМИ, принятой 12 февраля 2004 г. на 872-м заседании Комитета Министров Совета Европы, политические деятели, стремящиеся заручиться общественным мнением, тем самым соглашаются стать объектом общественной политической дискуссии и критики в СМИ. Государственные должностные лица могут быть подвергнуты критике в СМИ в отношении того, как они исполняют свои обязанности, поскольку это необходимо для обеспечения гласного и ответственного исполнения ими своих полномочий. Публичные лица открыты для освещения их слов и поступков

* Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики О судебной практике по разрешению споров о защите чести, достоинства и деловой репутации от 13.02.2015, № 4



Когда в прессе обсуждается принятие закона, важного для общества, общественный интерес в нарушении неприкосновенности частной жизни того или иного члена публичного лица оправдан в надежде, что раскрытые обстоятельства объяснят ожидания и мотивы, стоящие за принятием закона.

Решающим фактором установления равновесия между защитой частной жизни и свободой выражения мнений является то, что опубликованные статьи или фотографии привносят в дискуссию, которая представляет общий интерес.

(из Решения Европейского суда по правам человек по делу
Принцесса Ганноверская против Германии)



СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ