

# П Р А В О

УДК 34:004.056

DOI 10.52452/19931778\_2021\_3\_64

## ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ТАЙНЫ

© 2021 г.

*В.А. Васильев*

Донецкий национальный университет, Донецк

vasiliev2017ur@mail.ru

*Поступила в редакцию 06.07.2020*

Рассмотрены вопросы, связанные с профессиональной тайной, ее понятием и признаками. На основе анализа юридических доктрин, существующих подходов и изучения законодательства исследуется сущность профессиональной тайны. Рассмотрены различные подходы к определению ее понятия. Использован метод диалектики (в рамках которого применены такие общенаучные методы исследования, как эмпирический, логический, исторический, сравнительный, системно-структурный), а также специально-юридические методы познания, среди которых можно выделить сравнительно-правовой и формально-догматический. В результате исследования сформировано наиболее приемлемое, по мнению автора, определение понятия профессиональной тайны и выделены характерные ее признаки. Обоснована необходимость законодательного закрепления понятия и признаков профессиональной тайны. На основе изучения и анализа материалов научной и учебной литературы, а также действующего законодательства по теме исследования сделаны выводы и сформулированы предложения по совершенствованию законодательства.

*Ключевые слова:* профессиональная тайна, понятие, признаки, информация, режим, законодательство.

В современных условиях вопросы, связанные с профессиональной тайной, ее понятием и признаками, приобретают все большую актуальность. Разработка и совершенствование понятийного аппарата является одним из важнейших направлений развития гражданского права, а также необходимым элементом формирования информационного права как отдельной отрасли.

Немаловажное значение имеет понимание участниками правоотношений (в т.ч. и гражданских) сущности такого социального и правового явления, как профессиональная тайна. От него во многом зависит формирование их правомерного поведения, эффективность защиты прав и законных интересов физических и юридических лиц, реализации права, в т.ч. и в форме его применения. От особенностей сведений, составляющих профессиональную тайну, во многом зависит выбор наиболее эффективных способов их защиты (в т.ч. и правовой), обеспечения их конфиденциальности.

В настоящее время отсутствует единая точка зрения относительно сущности такого явления (социального и правового), как тайна вообще и профессиональная тайна в частности. Соответственно, учеными предлагаются различные определения понятий тайны и профессиональной

тайны, а также выделяются различные их признаки. Законодательством Донецкой Народной Республики (далее – ДНР) не в достаточной мере урегулированы вопросы, связанные с составом сведений, составляющих профессиональную тайну, не закреплены ее признаки и четкое определение ее понятия, в полной мере отражающее сущность данного явления. Аналогичные недостатки присущи и законодательству Российской Федерации.

Целесообразно развитие института профессиональной тайны, более детальное урегулирование нормами права объективно существующих отношений.

Вопросы, связанные с конфиденциальной информацией, профессиональной тайной, ее понятием и признаками, рассматривали в своих работах А.В. Павлов, В.А. Мазуров, А.Н. Проккопенко, И.И. Салихов, А.В. Мнацаканян, С.Г. Селзнёва, Г.Г. Камалова, Д.И. Гунин, Н.Н. Ковалева, С.А. Клейменов, И.Ш. Киляханов, Ю.М. Саранчук, Я.Г. Вичужанин, Ж.Н. Колчерина, А.Н. Зенкин, С.В. Голубчиков, В.К. Новиков, А.В. Баранова, М.А. Ершов, А.Я. Вышинский, Ф.Ф. Павленков, И.В. Смолькова и др.

Целью настоящей статьи является рассмотрение вопросов, связанных с профессиональной тайной, ее понятием и признаками; формирова-

ние предложений по совершенствованию норм действующего законодательства.

Указанной целью определяются задачи исследования:

- анализ материалов научной и учебной литературы;
- изучение и анализ действующего законодательства по теме исследования;
- обоснование необходимости совершенствования норм действующего законодательства относительно регулирования вопросов, связанных с профессиональной тайной, ее понятием и признаками.

Развитие института профессиональной тайны имеет свои особенности в различных государствах в разные исторические периоды. А.В. Павлов справедливо отмечая, что «историю зарождения каждой профессиональной тайны отследить достаточно сложно», подчеркивает, что ее возникновение в значительной степени может быть связано с указанием ее в законе, регулирующем общественные отношения по поводу конкретной тайны [1, с. 14].

Законодательство зарубежных стран характеризует профессиональную тайну по-разному.

Во Франции имеет место своеобразное отождествление профессиональной и служебной тайны. Так, служащие обязаны хранить служебную тайну в соответствии с нормами Уголовного кодекса Франции (вступившего в силу 01.03.1994 г., с изменениями и дополнениями) [2, с. 17], Отдел IV которого, в свою очередь, предусматривает ответственность за посягательство на профессиональную тайну (ст. 226-13) и тайну сообщений (ст. 226-15) [3, с. 251–253]. При этом под посягательством на профессиональную тайну понимается раскрытие информации секретного характера лицом, владеющим ею либо в силу своего положения или профессии, либо в силу занимаемой им должности или временно выполняемых обязанностей [3, с. 251]. То есть в данном случае выделяются следующие признаки профессиональной тайны: 1) отнесение к категории информации; 2) секретный характер; 3) владение ею лицом либо в силу своего положения или профессии, либо в силу занимаемой им должности или временно выполняемых обязанностей.

Согласно ст. 321 («Нарушение служебной тайны») Уголовного кодекса Швейцарии (от 21.12.1937 г., с изменениями и дополнениями), тюремным заключением или штрафом (по жалобе) наказываются: духовники, адвокаты, защитники, нотариусы, ревизоры, обязанные хранить тайну на основании обязательственного права, врачи, зубные врачи, аптекари, акушеры, а также их медсестры, разгласившие тайну, до-

веренную им вследствие их профессиональной деятельности, если они при ее осуществлении должны сохранять эту тайну; лица, которые обучаются соответствующей специальности, если они разгласили тайну, которую должны были сохранять во время обучения [4, с. 276]. Соответственно, в данном случае можно выделить следующие признаки такой тайны:

- наличие обязанности ее сохранения (в т.ч. и на основании обязательственного права);
- доверительный характер предоставления такой информации;
- получение информации вследствие осуществления профессиональной деятельности (либо обучения соответствующей специальности).

Законодательством Японии профессиональная тайна выделена в отдельную категорию. Так, ст. ст. 133–134 Главы 13 Уголовного кодекса Японии (Закон № 45 от 24.04.1907 г., в редакции Закона № 91 от 12.05.1995 г.) предусмотрена ответственность за беспричинное: 1) нарушение тайны корреспонденции (вскрытие запечатанной корреспонденции любым лицом) и 2) разглашение чужой тайны, ставшей известной в связи с осуществлением профессиональной деятельности врачу, аптекарю, фармацевту, акушеру, адвокату, защитнику, нотариусу или лицу, которое выполняет или выполняло такую деятельность, а также лицам, которые выполняют или выполняли религиозную или культовую деятельность [5, с. 90–91].

В Федеративной Республике Германии лица, осуществляющие отдельные виды профессиональной деятельности (в частности: медицинские работники, психологи, адвокаты, патентные поверенные, нотариусы, аудиторы, сотрудники частных страховых компаний и др.), несут уголовную ответственность за разглашение, без соответствующих полномочий, чужой тайны (т.е. тайны, относящейся к личной жизни, либо производственной или коммерческой тайны), которая была доверена им или стала иным образом известна при осуществлении ими деятельности [6, с. 183–184]. Таким образом, такая информация должна:

- составлять чужую тайну (т.е. тайну, относящуюся к личной жизни, производственную или коммерческую тайну);
- быть доверенной представителю определенной профессии или иным образом стать известной ему при осуществлении им профессиональной деятельности.

Действующее законодательство ДНР и РФ не содержит четких определений таких понятий, как «тайна» и «профессиональная тайна», в полной мере отражающих сущность данных явлений. Так, ст. 9 Закона ДНР «Об информа-

ции и информационных технологиях» характеризует профессиональную тайну как информацию, полученную физическими лицами при исполнении ими профессиональных обязанностей или юридическими лицами при осуществлении ими определенных видов деятельности [7]. Однако указанным законом не установлены требования, которым должна соответствовать информация для того, чтобы она была отнесена к профессиональной тайне.

Само слово «тайна» толкуется как информация о ком-либо, чем-либо, которая известна узкому кругу лиц и не предназначена для посторонних людей [8, с. 1331]; нечто, скрываемое от других, известное не всем; секрет; сведения, знания, приемы, неизвестные непосвященным [9, с. 1302–1303].

В.А. Мазуров, рассматривая вопросы, связанные с общеправовым понятием тайны, выделяет характерные признаки, объединяющие понятие «тайна»:

- устные (телефонные переговоры) и зафиксированные в документах, иных носителях (фото-, кино-, видео- и аудиозаписи, дискеты и т.п.) сведения;

- конфиденциальность, закрытость от широкого круга лиц этих сведений;

- государственно-правовую защиту указанных сведений от их незаконного получения, разглашения, использования;

- сведения в социально-политической, экономической, военной сферах, частной жизни граждан;

- создание угрозы причинения вреда законным правам и интересам граждан, общества, государства [10, с. 79].

А.Н. Прокопенко определяет профессиональную тайну как информацию, ставшую «известной лицу или организации исключительно в силу исполнения ими своих профессиональных обязанностей или определенных видов деятельности, не связанных с государственной или муниципальной службой, незаконное получение или распространение которой может повлечь за собой вред правам и законным интересам другого лица» [11, с. 27]. «В качестве субъекта» (носителя тайны) «выступает профессионал, и именно по этой причине ему доверяется информация» [11, с. 24]. То есть в данном случае выделяются такие признаки профессиональной тайны:

- отнесение к категории информации;

- известность лицу или организации исключительно в силу исполнения ими своих профессиональных обязанностей или определенных видов деятельности;

- отсутствие связи профессиональных обязанностей или определенных видов деятельности субъектов с государственной или муниципальной службой;

- возможность нанесения вреда правам и законным интересам другого лица в результате незаконного получения или распространения такой информации.

И.И. Салихов, предлагая обозначить термином «профессиональная тайна» «отдельный вид информации с ограниченным доступом, объединяющий сведения, получаемые субъектом-профессионалом о гражданах и юридических лицах при исполнении им своих профессиональных обязанностей», относит к профессиональной тайне, помимо прочего, и тайну служебную [12, с. 32]. Однако такое определение понятия профессиональной тайны не учитывает, в частности, особенностей статуса и существенных различий в организации деятельности субъектов (держателей информации), состоящих на государственной или муниципальной службе, и субъектов, не являющихся государственными или муниципальными служащими, а соответственно, – и в механизме защиты конфиденциальности информации такими субъектами. Кроме того, необходимо учитывать и то, что разглашение сведений, составляющих служебную тайну, может не только повлечь нарушение прав и законных интересов лица, доверившего эту информацию, причинение ему какого-либо вреда, но и нанести вред информационной безопасности и управленческой деятельности государственного органа или органа местного самоуправления, привести к снижению эффективности реализации его функций, а также к нарушению прав и законных интересов других физических и юридических лиц.

Также в юридической науке существует точка зрения, согласно которой тайна определяется как режим (правовой режим, режим ограниченного доступа), т.е. имеет место отождествление тайны и ее режима. Так, А.В. Мнацаканян предлагает определять межотраслевое понятие «тайна» как «режим ограниченного доступа к информации, имеющей как материальную, так и иную ценность для принимающего меры по ее охране правообладателя, нарушение конфиденциальности которой влечет определяемые законом юридические последствия» [13, с. 32].

С.Г. Селезнёва считает, что «тайна как правовое явление представляет собой правомерное запрещение доступа к информации, несанкционированное получение, а также разглашение или иное использование которой может повлечь возникновение ущерба» [14, с. 98].

Г.Г. Камалова, рассматривая вопросы, связанные с соотношением правовых режимов служебной и профессиональной тайн, отмечает, что «с позиции теории информационного права профессиональная тайна должна определяться через ее режим» [15, с. 88].

Предлагает понимать тайну информации как правовой режим и Д.И. Гунин, отмечая особую направленность регулирования тайны информации [16, с. 17] и определяя ее как 1) «такое состояние информации, при котором она известна только одному лицу либо строго ограниченному кругу лиц» (тайна информации как социальное явление) [16, с. 6, 13]; 2) «правовой режим, складывающийся из совокупности правоотношений по поводу ограничения доступа к конкретному виду и объему информации, установленный с целью предоставления определенным субъектам выгод, которых незаконный доступ к этой информации может лишить, или предотвращения возникновения ущерба тем субъектам права, субъективным правам и законным интересам которых незаконный доступ к этой информации может его нанести» (тайна информации как правовое явление) [16, с. 17]. Соответственно, исходя из такого определения понятия тайны информации как правового явления, можно выделить следующие ее признаки:

- 1) отнесение к категории правового режима;
- 2) включение в его состав совокупности правоотношений по поводу ограничения доступа к информации (конкретному ее виду и объему);
- 3) установление с целью: а) предоставления определенным субъектам выгод (которых незаконный доступ к этой информации может лишить) или б) предотвращения возникновения ущерба (субъектам права, субъективным правам и законным интересам которых незаконный доступ к этой информации может его нанести).

Н.Н. Ковалева определяет профессиональную тайну как:

- 1) «защищаемую законом информацию, доверенную или ставшую известной лицу (держателю информации) исключительно в силу исполнения им профессиональных обязанностей, не связанную с государственной или муниципальной службой, распространение которой может нанести ущерб доверителю» [17, с. 112];
- 2) «правовой режим защищаемой законом конфиденциальной информации», не охраняемой «режимом государственной или коммерческой тайны», доверенной или ставшей известной «лицу (держателю информации), не являющемуся государственным или муниципальным служащим, в связи с исполнением им своих профессиональных обязанностей» [18, с. 443].

Однако с точкой зрения, согласно которой профессиональная тайна определяется как правовой режим, сложно согласиться (т.к. правовой режим представляет собой особый порядок правового регулирования [18, с. 111]). То есть необходимо различать понятия «профессиональная тайна» и «режим профессиональной тайны», порядок ее правового регулирования.

К критериям же охраноспособности информации, охраняемой в режиме профессиональной тайны, Н.Н. Ковалева относит следующее: 1) «информация стала известной в силу профессиональных обязанностей»; 2) «держатель не состоит на государственной, муниципальной службе»; 3) «запрет на распространение установлен законом»; 4) «не относится к государственной, коммерческой тайне» [18, с. 443].

С.А. Клейменов отмечает, что «профессиональная тайна – защищаемая по закону информация, доверенная или ставшая известной лицу (держателю) исключительно в силу исполнения им своих профессиональных обязанностей, не связанных с государственной или муниципальной службой, распространение которой может нанести ущерб правам и законным интересам держателя или другого лица (доверителя), доверившего эти сведения, и не являющаяся государственной или коммерческой тайной» [19, с. 67].

Относя профессиональную тайну к категории информации, И.Ш. Киясханов и Ю.М. Саранчук также указывают в качестве одного из ее признаков то, что составляющие ее сведения не являются государственной или коммерческой тайной (исходя из определения понятия профессиональной тайны) [20, с. 93–94].

Однако сложно не согласиться с Я.Г. Вичужаниным и Ж.Н. Колчеринной относительно того, что при получении конфиденциальной информации тем или иным субъектом «соответствующий режим тайны трансформируется из одного режима в другой» [21, с. 100]. «Для обеспечения конфиденциальности одной и той же информации» возникает необходимость в установлении различных режимов, «которые могут привести к возникновению конфликтов интересов субъектов тайн» [21, с. 102]. А.Н. Прокопенко, также отмечая, что «профессиональные тайны ... относятся к классу производных тайн» (т.к. их обладатели охраняют «информацию, полученную из чужих рук»), обращает внимание на то, что «если информация первоначально ... составляла профессиональную тайну, например, тайну страхования, но впоследствии стала доступна государственному органу», то такая «информация из профессиональной тайны перешла в категорию служебной тайны» [11, с. 24, 26]. Таким образом, сведения, составляющие, напри-

мер, коммерческую тайну лица, доверившего их представителю определенной профессии (адвокату, нотариусу, аудиторю, исповеднику, страховщику и др.), переходят в категорию профессиональной тайны (соответственно, адвоката, нотариуса, аудитора, исповедника, страховщика и др.). Происходит своеобразная трансформация режима тайны, одни и те же сведения в таком случае охраняются разными субъектами в режиме разных тайн (коммерческой и профессиональной). Соответственно, и меры по защите такой информации осуществляет и лицо, чью коммерческую тайну она составляет, и представитель определенной профессии, которому такие сведения были доверены.

А.Н. Зенкин выделяет такие три признака профессиональной тайны, как: «а) профессиональная принадлежность; б) конфиденциальная информация добровольно доверяется лицу, исполняющему соответствующие профессиональные обязанности, по выбору владельца этой информации; в) у лица, к которому поступает такая информация, возникает обязанность обеспечить ее сохранность» [22, с. 48].

С.В. Голубчиков, В.К. Новиков и А.В. Баранова характеризуют профессиональную тайну как «общее название группы охраняемых законом тайн, необходимость соблюдения которых вытекает из доверительного характера отдельных профессий и определенных видов деятельности» [23, с. 84].

М.А. Ершов справедливо отмечает, что «к профессиональной тайне относятся все сведения, доверенные представителям некоторых профессий в силу исполнения ими своих профессиональных обязанностей». При этом к профессиональной тайне он относит такие виды конфиденциальной информации, как нотариальная, адвокатская, врачебная, аудиторская, журналистская тайна, тайна страхования, тайна исповеди, банковская тайна (касающаяся таких клиентов кредитных организаций и банков, как некоммерческие организации и физические лица, не занимающиеся коммерческой деятельностью) [24, с. 160]. То есть такие сведения доверены, но не ограничиваются данными, которые могут составлять личную или семейную тайну физического лица.

Отсутствие доверительных отношений может препятствовать надлежащему предоставлению правовой помощи, оказанию услуг, выполнению профессиональных обязанностей представителями отдельных профессий. Важнейшей и необходимой предпосылкой доверительных отношений между представителями некоторых профессий и потребителями их услуг, клиента-

ми, партнерами является строгое соблюдение принципа конфиденциальности.

Стоит отметить, что в советский период профессиональная тайна абсолютного характера не носила, законом была не регламентирована, являясь больше вопросом этики, и отличалась от служебной тайны, за нарушение которой было предусмотрено уголовное наказание [25, с. 395]. Характеризовалась же она как «обязанность лица, занимающегося известной профессией, сохранять в тайне»: 1) «сведения, доверенные ему клиентами» (например, закрепленная буржуазным законодательством профессиональная тайна врачей, адвокатов, нотариусов, маклеров, банкиров и др.) [25, с. 395]; 2) «все узnanное при исполнении профессиональных обязанностей» [26, с. 979]. Ранее в Российской империи при определении профессиональной тайны также особо выделялась ее нравственная характеристика – так, Ф.Ф. Павленков профессиональной тайной считал «нравственную обязанность людей сохранять в тайне все, известное им в силу их профессии» (врача, адвоката, священника и др.) [27, с. 2033]. То есть, помимо прочего, имело место отождествление профессиональной тайны и обязанности ее сохранения, соблюдения, с чем сложно согласиться (т.к. юридическая обязанность представляет собой предписанную правом линию должного поведения лица [28, с. 145], а само слово «обязанность» толкуется как «то, что входит в круг действий, поступков, обязательных для выполнения; ... определенный круг действий, связанных с исполнением какой-либо должности» [9, с. 695]), эти понятия необходимо различать.

И.В. Смолькова, подчеркивая, что «нравственной основой профессиональной тайны является профессиональная этика» («которая, в свою очередь, исходит из принципов общей этики»), называет обязанность сохранения конфиденциальной информации «одним из непреложных правил профессиональной этики представителей так называемых человеческих профессий» [29, с. 181–182].

При этом в настоящее время соблюдение принципа конфиденциальности представителями отдельных профессий предусмотрено не только этическими нормами, профессиональная тайна находится под охраной закона, что можно отнести к ее признакам. Так, относящиеся к отдельным видам профессиональных тайн нормы содержатся во многих нормативно-правовых актах, действующих на территории ДНР: в Гражданском кодексе ДНР (далее – ГК ДНР) [30] (ст. ст. 966, 1076), Уголовном кодексе ДНР (далее – УК ДНР) [31] (ст. ст. 161, 199), Законе Ук-

раины «Об аудиторской деятельности» (п. 4 ст. 19) [32], законах ДНР: «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» (ч. 1 ст. 4; ч. 3 ст. 9; п. 2 ч. 2 ст. 12; ч. 1 ст. 18) [33], «О нотариате» (ч. 3 ст. 5; ч. 5 ст. 21) [34], «О здравоохранении» (п. 4 ч. 1 ст. 15; ст. 86) [35], «О средствах массовой информации» (ст. 51) [36], «О Центральном Республиканском Банке Донецкой Народной Республики» (ч. 2 ст. 76) [37], «О свободе вероисповедания и религиозных объединениях» (ч. 7 ст. 3) [38] и др. Схожим образом распределены нормы, регулирующие правоотношения, связанные с соблюдением профессиональной тайны, и в РФ.

Однако стоит отметить, что ни ст. 164 ГК ДНР [30], ни ст. 128 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) [39] к объектам гражданских прав не отнесена любая конфиденциальная информация (в том числе сведения, составляющие профессиональную, служебную, коммерческую или иную охраняемую законом тайну). Но объектами гражданских прав являются, в частности, охраняемые результаты интеллектуальной деятельности, приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность) и нематериальные блага (согласно п.п. 3, 4 ст. 164 ГК ДНР и ст. 128 ГК РФ). При этом ч. 1 ст. 195 ГК ДНР и ч. 1 ст. 150 ГК РФ к числу нематериальных благ отнесена, в частности, личная и семейная тайна, сведения, составляющие которую, могут перейти и в категорию профессиональной тайны (например, адвоката, нотариуса, исповедника и др.).

Таким образом, тайну вообще и профессиональную тайну в частности определяют как:

1) информацию (сведения) конфиденциального характера – В.А. Мазуров [10, с. 79], А.Н. Прокoppenko [11, с. 27], И.И. Салихов [12, с. 32], Н.Н. Ковалева [17, с. 112], С.А. Клейменов [19, с. 67], И.Ш. Кияхсанов, Ю.М. Саранчук [20, с. 93–94], А.Н. Зенкин [22, с. 48], М.А. Ершов [24, с. 160] и др.;

2) режим (правовой, ограниченного доступа) – А.В. Мнацаканян [13, с. 32], Г.Г. Камалова [15, с. 88], Д.И. Гунин [16, с. 17], Н.Н. Ковалева [18, с. 443] и др.;

3) обязанность – А.Я. Вышинский [25, с. 395], Ф.Ф. Павленков [27, с. 2033] и др.

Однако отождествление профессиональной тайны и ее режима или обязанности ее сохранения способствует возникновению проблем, связанных с пониманием ее сущности участниками правоотношений (в т.ч. и урегулированных нормами гражданского права), чем, в свою очередь, могут быть обусловлены трудности при реализации права, в т.ч. и в форме его применения. Такие понятия, как «профессиональная

тайна», «режим профессиональной тайны» и «обязанность сохранения профессиональной тайны», целесообразно и необходимо различать.

Можно выделить следующие признаки профессиональной тайны:

- отнесение к категории информации;
- нахождение под охраной закона;
- конфиденциальность (т.е. обязательное для выполнения лицом, получившим доступ к определенной информации, требование не передавать такую информацию третьим лицам без согласия ее обладателя [7]);

- известность физическому лицу в силу исполнения им своих профессиональных обязанностей или юридическому лицу (его представителям, работникам) в силу осуществления им определенных видов деятельности;

- отсутствие связи профессиональных обязанностей или определенных видов деятельности субъектов (держателей информации) с государственной или муниципальной службой;

- доверительный характер предоставления информации лицом (доверителем);

- возможность нарушения прав и законных интересов лица, доверившего информацию, в результате ее разглашения;

- возможность причинения какого-либо вреда лицу, доверившему информацию, в результате ее разглашения.

Соответственно, профессиональной тайной является охраняемая законом конфиденциальная информация, ставшая известной физическому лицу в силу исполнения им своих профессиональных обязанностей (не связанных с государственной или муниципальной службой) или юридическому лицу (его представителям, работникам) в силу осуществления им определенных видов деятельности, разглашение которой может повлечь нарушение прав и законных интересов лица, доверившего эту информацию, причинение ему какого-либо вреда.

В результате разглашения информации, составляющей профессиональную тайну, может быть причинен существенный вред общественным отношениям (в том числе и урегулированным нормами гражданского права).

Учитывая вышеизложенное, можно сделать вывод о необходимости совершенствования законодательства, действующего на территории ДНР и РФ. Так, можно считать целесообразным:

1) внесение изменений в ГК ДНР, путем дополнения его статьи 164 («Объекты гражданских прав») пунктом 5 следующего содержания: «5) конфиденциальная информация (в том числе сведения, составляющие профессиональную, служебную, коммерческую или иную охраняемую законом тайну).»;

2) внесение изменений в ГК РФ, путем дополнения перечня объектов гражданских прав, закрепленного его статьей 128, таким объектом, как конфиденциальная информация (в том числе сведения, составляющие профессиональную, служебную, коммерческую или иную охраняемую законом тайну);

3) внесение изменений в Закон ДНР «Об информации и информационных технологиях» № 71-ИНС от 24.08.2015 г., путем изложения его ч. 5 ст. 9 в новой редакции, закрепляющей более полное и четкое определение понятия профессиональной тайны;

4) разработку и принятие в ДНР и РФ отдельного закона о профессиональных тайнах, закрепляющего, в частности, четкое определение понятия профессиональной тайны, а также исчерпывающий перечень условий отнесения информации к сведениям, составляющим профессиональную тайну (требований, которым должна соответствовать информация для того, чтобы она была отнесена к профессиональной тайне).

Включение в перечень объектов гражданских прав любой конфиденциальной информации позволит повысить эффективность гражданско-правовой охраны такой информации вообще и сведений, составляющих профессиональную тайну, в частности.

Разработка и принятие отдельного закона о профессиональных тайнах, закрепление более полного и четкого определения понятия профессиональной тайны, а также исчерпывающего перечня условий отнесения информации к сведениям, ее составляющим, будет способствовать улучшению правового регулирования объективно существующих отношений в данной сфере, более эффективному формированию правомерного поведения их субъектов.

Такие факторы, как актуальность вопросов, связанных с профессиональной тайной, пониманием сущности и важности данного явления; важность защиты конфиденциальной информации вообще и информации, составляющей профессиональную тайну, в частности; недостаточность урегулирования вопросов, связанных с составом сведений, составляющих профессиональную тайну, определяют перспективность дальнейших исследований в данном направлении.

#### Список литературы

1. Павлов А.В. К вопросу о законодательном определении понятий профессиональных тайн // Сибирское юридическое обозрение. 2019. Т. 16. № 1. С. 13–19.
2. Васильев Д.И., Демин А.А., Иванский В.П. и др. Государственная служба в странах основных пра-

вовых систем мира / Под ред. А.А. Демина. Т. 2. М.: Книгодел, 2010. 428 с.

3. Уголовный кодекс Франции / Под ред. Л.В. Головки, Н.Е. Крыловой. Пер. с франц. Н.Е. Крыловой. СПб.: Юридический центр Пресс, 2002. 650 с.

4. Уголовный кодекс Швейцарии / Под ред. и пер. с нем. А.В. Серебrenниковой. СПб.: Юридический центр Пресс, 2002. 350 с.

5. Уголовный кодекс Японии / Под ред. А.И. Коробеева. Пер. с японск. В.Н. Еремина. СПб.: Юридический центр Пресс, 2002. 226 с.

6. Головненков П.В. Уголовное уложение (Уголовный кодекс) Федеративной Республики Германия: научно-практический комментарий и перевод текста закона. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2014. 312 с.

7. Об информации и информационных технологиях: Закон Донецкой Народной Республики от 24.08.2015 г. № 71-ИНС [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://dnrsovet.su/zakonodatelnaya-deyatelnost/prinyatye/zakony/zakon-donetskoj-narodnoj-respubliki-ob-informatsii-i-informatsionnyh-tehnologiyah/> (дата обращения 05.07.2020).

8. Ахапкин Д.Н., Гаврилова Т.О., Дмитриев Д.В. и др. Толковый словарь русского языка / Под общ. ред. Д.В. Дмитриева. М.: Астрель, 2003. 1582 с.

9. Кузнецов С.А. Большой толковый словарь русского языка. СПб.: Норинт, 2000. 1536 с.

10. Мазуров В.А. Общеправовое понятие тайны // Известия Алтайского государственного университета. 1999. № 2 (12). С. 76–79.

11. Прокопенко А.Н. Профессиональная тайна в российской правовой науке // Проблемы правоохранительной деятельности. 2015. № 1. С. 23–27.

12. Салихов И.И. Информация с ограниченным доступом как объект гражданских правоотношений: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Казань: Казанский государственный университет им. В.И. Ульянова-Ленина, 2004. 38 с.

13. Мнацаканян А.В. Информационная безопасность в Российской Федерации: уголовно-правовые аспекты: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М.: Московский государственный университет им. М.В. Ломоносова, 2016. 41 с.

14. Селезнёва С.Г. Понятие тайны в уголовном праве // Вестник Челябинского государственного университета. 2013. № 5 (296). С. 95–98.

15. Камалова Г.Г. Соотношение правовых режимов служебной и профессиональной тайн // Вестник Южно-Уральского государственного университета. Серия: Право. 2016. Т. 16, № 4. С. 87–94.

16. Гунин Д.И. Транспарентность и тайна информации: теоретико-правовой аспект: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург: Уральская государственная юридическая академия, 2008. 29 с.

17. Ковалева Н.Н. Информационное право России: Учебное пособие. Изд. 2-е, перераб. и доп. М.: Дашков и К<sup>о</sup>, 2016. 352 с.

18. Малько А.В., Нырков В.В., Ковалева Н.Н. и др. Юридический энциклопедический словарь / Под ред. А.В. Малько. М.: Проспект, 2016. 1136 с.

19. Мельников В.П., Клейменов С.А., Петраков А.М. Информационная безопасность и защита ин-

формации: Учебное пособие / Под ред. С.А. Клейменова. М.: Академия, 2008. 336 с.

20. Килясханов И.Ш., Саранчук Ю.М. Информационное право в терминах и понятиях: Учебное пособие. М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2012. 136 с.

21. Вичужанин Я.Г., Колчерина Ж.Н. Построение модели взаимодействия сведений конфиденциально-го характера // Вестник Удмуртского университета. Серия: Экономика и право. 2012. № 4. С. 97–103.

22. Зенкин А.Н. Информационное право: Учебное пособие. Тула: Изд-во Тульского государственного педагогического университета им. Л.Н. Толстого, 2013. 136 с.

23. Голубчиков С.В., Новиков В.К., Баранова А.В. Виды профессиональной тайны и её защита // Гуманитарные, социально-экономические и общественные науки. 2018. № 1. С. 83–86.

24. Ершов М.А. К вопросу об уголовно-правовой защите профессиональной и служебной тайны // Юридическая наука и практика: Вестник Нижегородской академии МВД России. 2010. № 2 (13). С. 160–164.

25. Большая Советская Энциклопедия / Под ред. О.Ю. Шмидта, А.Я. Вышинского, С.Я. Ошерова и др. Т. 47. М.: Советская энциклопедия, 1940. 896 с.

26. Кузьминский К.С., Каушанский М.М., Рохлин Я.А. и др. Словарь иностранных слов, вошедших в русский язык / Под ред. Т.М. Капельзона. М.: Советская энциклопедия, 1933. 1502 с.

27. Павленков Ф.Ф. Энциклопедический словарь. Изд. 4-е, перераб. СПб.: Типография Ю.Н. Эрлих, 1910. 3104 с.

28. Оборотов Ю.Н., Крыжановский А.Ф., Крестовская Н.Н., Матвеева Л.Г. Теория государства и права в вопросах и ответах. Государственный экзамен: учебно-методическое пособие. Изд. 2-е. Х.: Одиссей, 2006. 192 с.

29. Смолькова И.В. Профессиональная этика – нравственная основа профессиональной тайны // Вестник Удмуртского университета. Серия: Экономика и право. 2013. № 2. С. 181–184.

30. Гражданский кодекс Донецкой Народной Республики от 13.12.2019 г. № 81-ПНС [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://dnrsovet.su/zakonodatelnaya-deyatelnost/prinyaty/zakony/grazhdanskij-kodeks-donetskoj-narodnoj-respubliki/> (дата обращения: 05.07.2020).

31. Уголовный кодекс Донецкой Народной Республики от 19.08.2014 г. № ВС 28-1 [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://dnrsovet.su/zakono>

[datelnaya-deyatelnost/dokumenty-verhovnogo-soveta-dnrg/ugolovnyj-kodeks-donetskoj-narodnoj-respubliki/](https://dnrsovet.su/zakono-datelnaya-deyatelnost/dokumenty-verhovnogo-soveta-dnrg/ugolovnyj-kodeks-donetskoj-narodnoj-respubliki/) (дата обращения 05.07.2020).

32. Об аудиторской деятельности: Закон Украины от 22.04.1993 г. № 3125-ХІІ (в редакции 14.05.2014 г.) [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3125-12> (дата обращения: 05.07.2020).

33. Об адвокатуре и адвокатской деятельности: Закон Донецкой Народной Республики от 03.04.2015 г. № 25-ІНС [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://dnrsovet.su/zakon-dnr-ob-advokature/> (дата обращения: 05.07.2020).

34. О нотариате: Закон Донецкой Народной Республики от 21.12.2018 г. № 08-ПНС [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://dnrsovet.su/zakonodatelnaya-deyatelnost/prinyaty/zakony/zakon-donetskoj-narodnoj-respubliki-o-notariate-3/> (дата обращения: 05.07.2020).

35. О здравоохранении: Закон Донецкой Народной Республики от 08.05.2015 г. № 42-ІНС [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://dnrsovet.su/zakon-dnr-o-zdravohranenii/> (дата обращения: 05.07.2020).

36. О средствах массовой информации: Закон Донецкой Народной Республики от 08.07.2015 г. № 59-ІНС [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://dnrsovet.su/zakon\\_doneckoj\\_narodnoj\\_respubliki\\_o\\_sredstvah\\_massovoj\\_informacii/](https://dnrsovet.su/zakon_doneckoj_narodnoj_respubliki_o_sredstvah_massovoj_informacii/) (дата обращения: 05.07.2020).

37. О Центральном Республиканском Банке Донецкой Народной Республики: Закон Донецкой Народной Республики от 02.05.2019 г. № 32-ПНС [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://dnrsovet.su/zakonodatelnaya-deyatelnost/prinyaty/zakony/zakon-donetskoj-narodnoj-respubliki-o-tsentralnom-respublikanskom-banke-donetskoj-narodnoj-respubliki/> (дата обращения: 05.07.2020).

38. О свободе вероисповедания и религиозных объединений: Закон Донецкой Народной Республики от 13.07.2016 г. № 140-ІНС [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://dnrsovet.su/zakonodatelnaya-deyatelnost/prinyaty/zakony/zakon-donetskoj-narodnoj-respubliki-o-svobode-veroispovedaniya-i-religioznyh-obedineniyah/> (дата обращения: 05.07.2020).

39. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ [Электронный ресурс]. Режим доступа: [http://pravo.gov.ru/proxy/ips/?docbody=&link\\_id=11&nd=102033239&intelsearch=](http://pravo.gov.ru/proxy/ips/?docbody=&link_id=11&nd=102033239&intelsearch=) (дата обращения: 05.07.2020).

## THE CONCEPT AND CHARACTERISTICS OF THE PROFESSIONAL SECRET

V.A. Vasiliev

The article considers the issues, that related to the professional secret, its definition and characteristics. The essence of the professional secrecy is regarded based on analysis of the legal doctrines, existing approaches and studying the legislation. It is assumed the discrepancy in approaches to the definition of its concept. The author uses the method of dialectics (within of it applied general scientific research methods such as: empirical, logical, historical, comparative, systemic-structural), and also uses specially-legal methods of cognition: comparatively-legal and formally-dogmatic method. As a result of research, a definition of the professional secret is formulated, which is the most appropriate, from author's point of view, its characteristics are described. The necessity of legislative consolidation of the concept and characteristics of the professional secret are substantiated. On the basis of the study and analysis of scientific, educational literature, and current legislation on the topic of the research, the author makes suggestions and proposals for improvement of legislation.

*Keywords:* professional secret, concept, characteristics, information, regime, legislation.



## References

1. Pavlov A.V. About the Legislative Determination of the Concepts of Professional Secrets // *Siberian Law Review*. 2019. V. 16. No. 1. P. 13–19.
2. Vasiliev D.I., Demin A.A., Ivansky V.P. [et al.] State service in the countries of the main legal systems of the world / Edited by A.A. Demin. V. 2. Moscow: Knigodel, 2010. 428 p.
3. The French Penal Code / Edited by L.V. Golovko, N.E. Krylova. Translated from French by N.E. Krylova. St. Petersburg: Law Center Press, 2002. 650 p.
4. The Swiss Penal Code / Edited, translated from German by A.V. Serebrennikova. St. Petersburg: Law Center Press, 2002. 350 p.
5. The Japan Penal Code / Edited by A.I. Korobeev. Translated from Japanese by V.N. Eremin. St. Petersburg: Yuridichesky Center Press, 2002. 226 p.
6. Golovnenkov P.V. Criminal Code (the Penal Code) of the Federal Republic of Germany: scientific and practical commentary and translation of the text of the law. 2nd edition, revised and expanded. Moscow: Prospect, 2014. 312 p.
7. About information and Information technologies: The Law of the Donetsk People's Republic of 24.08.2015 No. 71-IHC. URL: <https://dnrsovet.su/zakonodatelnaya-deyatelnost/prinyaty/zakony/zakon-donetskoj-narodnoj-respubliki-ob-informatsii-i-informatsionnyh-tehnologiyah/> (Date of access: 05.07.2020).
8. Akhupkin D.N., Gavrilova T.O., Dmitriev D.V. [et al.] Explanatory dictionary of the Russian language / Under the general editorship of D.V. Dmitriev. Moscow: Astrel, 2003. 1582 p.
9. Kuznetsov S.A. Large explanatory dictionary of the Russian language. St. Petersburg: Norint, 2000. 1536 p.
10. Mazurov V.A. General legal concept of secrecy // *Izvestia of Altai State University*. 1999. No. 2 (12). P. 76–79.
11. Prokopenko A.N. Professional secrets in Russian legal science // *Problems of law-enforcement activity*. 2015. No. 1. P. 23–27.
12. Salikhov I.I. Information with limited access as an object of civil legal relations. Abstract of the dissertation of the Candidate of Legal Sciences. Kazan: Kazan State University named after V.I. Ulyanov-Lenin, 2004. 38 p.
13. Mnatsakanyan A.V. Information security in the Russian Federation: criminal and legal aspects. Abstract of the dissertation of the Candidate of Legal Sciences. Moscow: Lomonosov Moscow State University, 2016. 41 p.
14. Seleznyova S.G. Concept of secrets in criminal law // *Bulletin of Chelyabinsk State University*. 2013. No. 5 (296). P. 95–98.
15. Kamalova G.G. The ratio of legal regimes of official and professional secrets // *Bulletin of South Ural State University*. Series: Law. 2016. V. 16, No. 4. P. 87–94.
16. Gunin D.I. Transparency and secrecy of information: theoretical and legal aspect. Abstract of the dissertation of the Candidate of Legal Sciences. Yekaterinburg: Ural State Law Academy, 2008. 29 p.
17. Kovaleva N.N. Information Law of Russia: Textbook. 2nd edition, revised and expanded. Moscow: Dashkov and Co., 2016. 352 p.
18. Malko A.V., Nyrkov V.V., Kovaleva N.N. [et al.] Legal encyclopedic dictionary / Edited by A.V. Malko. Moscow: Prospekt, 2016. 1136 p.
19. Melnikov V.P., Kleymenov S.A., Petrakov A.M. Information security and information protection: Textbook / Edited by S.A. Kleymenov. Moscow: Akademiya, 2008. 336 p.
20. Kilyashkanov I.S., Saranchuk Y.M. Information law in terms and concepts: Textbook. Moscow: UNITY-DANA: Zakon i pravo, 2012. 136 p.
21. Vichuzhanin Y.G., Kolcherina Z.N. Building of the model of interaction of confidential information // *Bulletin of Udmurt University*. Series: Economics and Law. 2012. No. 4. P. 97–103.
22. Zenkin A. N. Information law: Textbook. Tula: Publishing of Tula State Lev Tolstoy Pedagogical University, 2013. 136 p.
23. Golubchikov S.V., Novikov V.K., Baranova A.V. Types of professional secrecy and its protection // *Humanities, Socio-economic and Social Sciences*. 2018. No. 1. P. 83–86.
24. Yershov M.A. Concerning criminal law protection of the professional and service secret // *Legal Science and Practice: Bulletin of Nizhny Novgorod Academy of MIA of Russia*. 2010. No. 2 (13). P. 160–164.
25. The Great Soviet Encyclopedia / Edited by O.Y. Schmidt, A.Y. Vyshinsky, S.Y. Osherov and others. V. 47. Moscow: Sovetskaya enciklopediya, 1940. 896 p.
26. Kuzminsky K.S., Kaushansky M.M., Rokhlin Y.A. [et al.] Dictionary of foreign words that entered the Russian language / Edited by T.M. Kapelzon. Moscow: Sovetskaya enciklopediya, 1933. 1502 p.
27. Pavlenkov F.F. Encyclopedic dictionary. 4th edition, revised. St. Petersburg: Tipografiya Y.N. Ehrlich, 1910. 3104 p.
28. Oborotov Y.N., Kryzhanovsky A.F., Krestovskaya N.N., Matveeva L.G. Theory of State and Law in questions and answers. State exam: Textbook. 2nd edition. Kharkov: Odyssey, 2006. 192 p.
29. Smol'kova I.V. Professional ethics – the moral basis of professional secrecy // *Bulletin of Udmurt University*. Series: Economics and Law. 2013. No. 2. P. 181–184.
30. Civil Code of the Donetsk People's Republic of 13.12.2019 No. 81-IHC. URL: <https://dnrsovet.su/zakonodatelnaya-deyatelnost/prinyaty/zakony/grazhdanskij-kodeks-donetskoj-narodnoj-respubliki/> (Date of access: 05.07.2020).
31. Criminal Code of the Donetsk People's Republic of 19.08.2014 No. BC 28-1. URL: <https://dnrsovet.su/zakonodatelnaya-deyatelnost/dokumenty-verhovnogo-soveta-dnr/ugolovnyj-kodeks-donetskoj-narodnoj-respubliki/> (Date of access: 05.07.2020).
32. About audit activity: The Law of Ukraine of 22.04.1993 No. 3125-XII (in the version 14.05.2014). URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3125-12> (Date of access: 05.07.2020).
33. About the legal profession and legal activity: The Law of the Donetsk People's Republic of 03.04.2015 No. 25-IHC. URL: <https://dnrsovet.su/zakon-dnr-ob-advokature/> (Date of access: 05.07.2020).
34. About the Notary Public: The Law of the Donetsk People's Republic of 21.12.2018 No. 08-IIHC.

URL: <https://dnrsovet.su/zakonodatelnaya-deyatelnost/prinyatye/zakony/zakon-donetskoj-narodnoj-respubliki-o-notariate-3/> (Date of access: 05.07.2020).

35. About healthcare: The Law of the Donetsk People's Republic of 08.05.2015 No. 42-IHC. URL: <https://dnrsovet.su/zakon-dnr-o-zdravohranenii/> (Date of access: 05.07.2020).

36. About the mass media: The Law of the Donetsk People's Republic of 08.07.2015 No. 59-IHC. URL: [https://dnrsovet.su/zakon\\_doneckoj\\_narodnoj\\_respubliki\\_o\\_sredstvah\\_massovoj\\_informacii/](https://dnrsovet.su/zakon_doneckoj_narodnoj_respubliki_o_sredstvah_massovoj_informacii/) (Date of access: 05.07.2020).

37. About the Central Republican Bank of the Donetsk People's Republic: The Law of the Donetsk People's Republic of 02.05.2019 No. 32-IIHC. URL:

<https://dnrsovet.su/zakonodatelnaya-deyatelnost/prinyatye/zakony/zakon-donetskoj-narodnoj-respubliki-o-tsentrалnom-respublikanskom-banke-donetskoj-narodnoj-respubliki/> (Date of access: 05.07.2020).

38. About the freedom of religion and religious associations: The Law of the Donetsk People's Republic of 13.07.2016 No. 140-IHC. URL: <https://dnrsovet.su/zakonodatelnaya-deyatelnost/prinyatye/zakony/zakon-donetskoj-narodnoj-respubliki-o-svobode-veroispovedaniya-i-religioznyh-obedineniyah/> (Date of access: 05.07.2020).

39. Civil Code of the Russian Federation of 30.11.1994 No. 51-FL. URL: [http://pravo.gov.ru/proxy/ips/?docbody=&link\\_id=11&nd=102033239&intelsearch=](http://pravo.gov.ru/proxy/ips/?docbody=&link_id=11&nd=102033239&intelsearch=) (Date of access: 05.07.2020).