

Паршуков М. И.

# ТАЙНА КАК ПРАВОВАЯ КАТЕГОРИЯ

*В представленной статье анализируется институт тайны в праве, исследуется его природа, анализируются признаки тайны, делается вывод о тайне как базовой правовой категории информационного права.*

*Институт тайны является важнейшим, системообразующим средством обеспечения информационной безопасности. Несмотря на это, единообразного подхода к определению понятия тайны и его места в общей системе понятийного аппарата нет даже в рамках одной науки информационного права. Так, тайна определяется как правовой режим или как конфиденциальные сведения.*

*Право, использующее некорректные определения не будет исполнимым, непоследовательность законодателя в вопросе правового определения тайны уже сегодня ведет к ошибкам практике правового регулирования.*

*Тайна является в силу своей уникальной природы общеправовой категорией, используемой всеми отраслями права, что находит свое отражение в десятках законодательных актах, в свою очередь вводящих в правовой оборот различные виды информации, охраняемые в режиме тайны.*

**Ключевые слова:** информация, информационная безопасность, информационное право, конфиденциальные сведения, понятийный аппарат, правовой режим, тайна.

Parshukov M. I.

# SECRET AS LEGAL CATEGORY

*In the present article on the basis of analyzes Institute of secrecy law, his nature is studied, analyzed signs secrets, concludes a secret basic legal categories of information law.*

*The institute of secret is the most important, backbone instrument for ensuring of information security. Despite it, there is no uniform approach to definition of concept of secret and his place in the general system of a conceptual framework even within one science of information right. So, the secret is defined as a legal regime or as a confidential information.*

*Generally used incorrect determination will not be enforceable, the inconsistency of the legislator in the issue of the legal definition of the mysteries of today leads to errors regulatory practice.*

*The secret is owing to the unique nature the all-legal category used by all branches of the right that finds the reflection in tens the acts in turn introducing the different types of information protected in the secret mode into legal circulation.*

**Keywords:** information, information security, information law, confidential information, conceptual apparatus, the legal regime, secret.

Тайна всегда сопровождала человека на всем его историческом пути развития. Все сокрытое, неизвестное, неведомое и сокровенное является смыслом тайны и всегда составляло часть жизненной действительности и инструментом выживания.<sup>1</sup> Институт тайны является важнейшим, системообразующим средством обеспечения информационной безопасности. Несмотря на это, единообразного подхода к определению понятия тайны и его места в общей системе понятийного аппарата нет даже в рамках одной науки информационного права.

Начиная исследование, уместно подвергнуть природу тайны лингвистическому анализу. В русском языке слово «тайна» имеет глубокие корни, оно древнерусского происхождения и первоначально употреблялось в мужском роде – «тай».<sup>2</sup> Слово «тайна» происходит от старославянского слова «тайбъна» и «тайбъно»; отсюда употреблялись названия «таибница» или «особая комната для занятий, не для гостей», а также «таинник» или «наперник, любимец царя, вельможи, доверенный, негласный советник».<sup>3</sup>

В. И. Даль трактует слово «таить» как «таить что, скрывать от других, содержать в скрытности, в неведении от кого-либо, в сокровенности, хоронить; не говорить чего, не сказывать, не показывать; отпираться, запираяться, лгать».<sup>4</sup> Аналогичное объяснение слова «тайна» можно найти и в «Толковом словаре русского языка» С. И. Ожегова и Н. Ю. Шведовой. Понятие «тайна» рассматривается в трех смыслах: 1. Нечто неразгаданное, еще непознанное; 2. Нечто скрываемое от других, известное не всем, секрет; 3. Скрытая причина чего-нибудь.<sup>5</sup>

В толковом словаре Д. Н. Ушакова тайна раскрывается как: 1. то, что неизвестно, не стало еще доступным познанию, нечто непонятное, неразгаданное; 2. то, что скрывается от других, что известно не всем, секрет.<sup>6</sup>

Т. Ф. Ефремова придает слову «тайна» следующие значения: 1. то, что намеренно скрывается от других; секрет; 2. то, что еще не известно, не стало доступным познанию; 3. то же, что: таинство. Слову «таить»: держать в тайне (1), скрывать от других; хранить в себе, скрывать (чувства, мысли и т.п.) (2); заключать в себе что-либо незаметное или еще не проявившееся, сохранять, удерживать (3).<sup>7</sup>

Кроме того, в словаре Т. Ф. Ефремовой дается толкование слов «таинственный», «таиться», «тайноведец», «тайновидец» через смысловое содержание данных слов также

раскрывается природа тайны. Прилагательное «таинственный» имеет следующие значения: «1. Соотносящийся по знач. с сущ.: тайна, связанный с ним. 2. Заключающий в себе тайну (1). 3. Окруженный тайной (2), преисполненный тайны, загадочный, непонятный. 4. Стоящий за пределами человеческого понимания; непостижимый.<sup>8</sup> Глагол «таиться» - прятаться, скрываться; существовать в скрытом виде, быть едва заметным; проявлять скрытность».<sup>9</sup> Существительное «тайноведец» - «Тот, кому доверены тайны, кто участвует в ведении секретных дел», а также «тайновидец» - «Тот, кто способен проникнуть в тайны, не доступные другим».<sup>10</sup>

Подводя итог краткому лингвистическому анализу, следует согласиться с мнением А. А. Фатьянова, отмечающего, что русским языком точно определены основные аспекты понятия тайна и основные сферы человеческих действий, которые за ним стоят: с одной стороны, это все то, что на данный момент не познано человеческим интеллектом, с другой - это сведения, с определенной целью сокрытые от других людей.<sup>11</sup> А. А. Фатьянов приходит к выводу, что тайна - это сфера объективной реальности, скрытая от нашего восприятия либо понимания.<sup>12</sup>

Говоря о природе тайне, заслуживает внимание исследование мнения дореволюционного правоведа В. В. Розенберга, утверждающего что, хотя жизнь в обществе и общение с другими людьми и составляет естественный удел каждого человека, однако, далеко не все отношения индивида являются общественным достоянием, доступны глазу и уху нашего ближнего. Каждый человек создает себе более или менее широкую сферу интимных отношений, которую он старается, по возможности, тщательно охранить от проникновения в нее третьих лиц, движимых к тому любопытством или какими-либо иными побуждениями. В свою очередь самые разнообразные мотивы заставляют людей охранять от третьих лиц те или другие свои отношения и окутывать их покровом тайны – в качестве психических факторов здесь можно встретить всю бесконечную скалу причин наших действий – от почти инстинктивного чувства стыдливости до соображений чисто материального свойства. Третьи лица стремятся насильственно проникнуть в эти тайны, сорвать завесу, разрушить секрет.<sup>13</sup>

Природа тайны может быть осмыслена через понимание ее как основного инстру-

мента выживания в агрессивном, постоянно меняющемся мире.

Институт тайны исторически призван был защищать жизненноважную информацию человека во всех сферах его деятельности с целью обеспечения своего существования.

В научных источниках мы находим и теоретический анализ природы тайны как явления. По мнению П. У. Кузнецова, главным характеризующим признаком информации, составляющей тайну, являются ее признаки, маскирующие существо отдельной событийной жизни от третьих лиц, степень конфиденциальности информации как «маскирующее» состояние зависит от ее характера и значенности для общества.<sup>14</sup>

Природу тайны П. У. Кузнецов раскрывает, основываясь на теории отражения информации. Так, по его мнению, назначение тайны заключается в том, чтобы создать в структуре модели информации условия или некие преграды, ограничивающие коммуникативные процессы движения сигнала (сообщения) от коммуникатора (событий существующей действительности) к получателю (образы этой действительности). В обычной коммуникативной среде (информационном обмене) сигнал, естественно, должен достигнуть его получателя и отразиться в мыслительном образе в форме сведений. В структуре конфиденциальной информации сигнал как адекватное отражение о фактах и событиях жизненной действительности, подлежащей «маскировке», искусственно ограничивается при дальнейшей передаче его к пользователям. Таким образом, такой сигнал (сообщение) конфиденциального (тайного) характера не находит дальнейшего движения к получателю и не распространяется. Механизм формирования своеобразной «маскировки», то есть его искусственного ограничения для восприятия становится самостоятельной сферой человеческой деятельности, связанной непосредственно с информацией, а не с объектами событийной действительности, которые отражаются в информации.<sup>15</sup>

По мнению И. Л. Бачило, в российской правовой науке пока нет единого понимания тайн и их места в правовой системе. Существуют два основных подхода: тайна может пониматься как сведения, доступ к которым ограничен (М. А. Вус, А. А. Фатьянов), т.е. объект правовых отношений, или как правовой режим тех же сведений (О. А. Городов).<sup>16</sup>

Не было единого понимания тайны и в до-революционной, и советской правовой науке.

Л. Е. Владимиров называл тайною сохранение в негласности обстоятельства, разглашение которого принесло бы больше вреда, чем пользы, понимая последнюю не только в смысле утилитарном, но и в смысле отвлеченном, т.е. как ограждение существования и питания нравственных идеалов человеческого совершенствования.<sup>17</sup>

Л. О. Красавчикова в монографическом исследовании, посвященном правовой защите личной жизни, указывала на то, что тайна - определенная информация о действиях (состоянии и иных обстоятельствах) определенного лица (гражданина, организации, государства), не подлежащая разглашению.<sup>18</sup>

Подробнее хотелось бы остановиться на анализе научного подхода О. А. Городова к пониманию тайны.

Им сделан вывод о том, что законодатель рассматривает тайну в широком смысле в качестве объективно существующих, но неизвестных третьим лицам сведений о чем-либо.

О. А. Городов считает, что если рассматривать информацию как знание, как меру устранения неопределенности представления о чем-либо, то тайные сведения являются информацией только для лиц, имеющих к ним доступ. Следовательно, неизвестность (незнание) это не информация, а нечто ей противоположное. В теории информации это нечто обозначается как мера неопределенности сведений и именуется энтропией. Таким образом, тайна выступает в качестве информации только для обладателя последней, но для третьих лиц до момента получения соответствующих сведений такая тайна будет выступать в качестве «энтропии». Закрытая информация для ее обладателя не тайна, но и для третьих лиц не информация. В этом проявляется двойственный, полярный характер тайны, который обусловлен наличием механизма доступа к сведениям, основанного на запретах и позитивных обязываниях, устанавливаемых законодателем в отношении третьих лиц и обладателей закрытых сведений соответственно. Основываясь на этом, О. А. Городов приходит к выводу, что тайна - правовой режим информации.<sup>19</sup>

К аналогичному выводу приходят в совместной монографии М. В. Пермяков и Э. Ф. Шамсумовна, утверждающие что тайна есть все таки правовой режим, то есть, во-первых, закрепленное правовыми нормами и обеспе-

ченное совокупностью юридических средств комплексное системообразующее установление порядка информации, доступ к которой ограничен; во-вторых, тайна в праве отражает реально существующие общественные отношения и уровень развития правовой системы в целом, складывающиеся в процессе жизнедеятельности по поводу оборота информации, доступ к которой ограничен.<sup>20</sup>

Т. А. Полякова и А. А. Стрельцов считают более корректным использовать понятие «режим тайн».<sup>21</sup>

Общественные отношения, складывающиеся по поводу тайны, принято называть конфиденциальными отношениями. Вообще слово «конфиденциальный» имеет латинское происхождение и употребляется в двух значениях: первое – доверительный, второе – секретный.<sup>22</sup> Поэтому все тайноотношения (общественные отношения, возникающие по поводу хранения, использования, передачи сведений, отнесенных к тому или иному виду тайн) по своей природе являются отношениями, основанными на доверии. На наличие «доверительного, то есть тайного способа информационного обеспечения системы принятия решений» указывает в своих научных работах и П. У. Кузнецов.<sup>23</sup>

Детально природа и структура доверительных отношений была исследована А. Н. Кокотовым. В таких отношениях существуют стороны, предмет и содержание.<sup>24</sup> В качестве сторон доверительных отношений А. Н. Кокотов выделяетверяющего – лицо, которое доверяет (или доверилось), которое явилось инициатором, организатором доверия-отношения, и сторону, которой доверяют (которой доверились).<sup>25</sup> Под предметом доверительных отношений им понимается то, что доверяют.<sup>26</sup> Предметом тайноотношений как вида доверительных отношений могут являться определенные сведения ограниченного доступа. Соответственно, идеальным содержанием таких отношений будет сохранение доверенных сведений в тайне.

Учитывая лингвистические и теоретические признаки тайны, можно сделать вывод о ее информационной сущности.

1. Тайна – скрытая от восприятия существующая действительность (объективная реальность).

2. Тайна – искусственно созданная «маскировка» существующей действительности, приведение ее в состояние неопределенности (энтропии).

3. Тайноотношения – специфическая информационная деятельность, связанная с доверием и секретами, направленная на введение в конфиденциальное состояние информации, т.е. приведение ее в неузнаваемый вид.

По мнению П. У. Кузнецова сущность понятия «тайна» определяется его тремя его существенными признаками:<sup>27</sup>

1. Конфиденциальность сведений об особенностях жизни, которые подлежат сохранности от третьих лиц.

2. Особая важность событий, объектов и отдельных направлений человеческой деятельности.

3. Обязательность правовой защиты сохранности конфиденциальности сведений о наиболее важных сторонах человеческой деятельности личности, общества и государства.

На основе названных признаков П. У. Кузнецов определяет охраняемую законом тайну как установленное законом состояние конфиденциальности информации об особо важных сторонах жизни и деятельности личности, общества и государства.<sup>28</sup>

Представляется, что указанное определение тайны гармонизирует названные правовые позиции Л. Е. Владимировой, Л. О. Красавчиковой, А. А. Фатьянова, О. А. Городова, М. В. Пермякова, Э. Ф. Шамсумовой.

Несмотря на обозначенные выше общие особенности природы и характера складывающихся общественных отношений, каждый вид тайн обладает своей уникальной спецификой, что дополнительно указывает на тайну как на правовую категорию.

Стоит заметить, что в логическом аппарате любой науки главную теоретическую нагрузку несут ее основные, фундаментальные понятия – категории.<sup>29</sup>

Правовые категории – это предельные по уровню обобщения фундаментальные абстрактные понятия теории правоведения.<sup>30</sup>

Тайна является в силу своей уникальной природы общеправовой категорией, используемой всеми отраслями права, что находит свое отражение в десятках законодательных актах, в свою очередь вводящих в правовой оборот различные виды информации, охраняемые в режиме тайны.

Стоит заметить, что категории, будучи отражением, наиболее существенных свойств, главных связей правовых явлений, представляют собой наиболее глубокие по содержа-

нию и широкие по объему понятия в границах правовой науки.<sup>31</sup> Названное определение тайны П. У. Кузнецова всецело отвечает указанным общетеоретическим признакам правовой категории.

На сегодняшний день, можно констатировать отсутствие терминологического единства, как и единообразного понимания законодателем сути правовой категории тайны: в одном случае тайна предстает как правовой режим, в прочих – как правовой институт, опирающийся на понятие сведений.<sup>32</sup>

По мнению И. Л. Бачило, следствием отсутствия единства в понимании феномена тайны стала недостаточная проработанность, тяжеловесность и трудность для восприятия текстов многих правовых актов в области правового регулирования конфиденциальных отношений.<sup>33</sup> Право, использующее некорректные определения не будет исполнимым, непоследовательность законодателя в вопросе правового определения тайны уже сегодня ведет к ошибкам практике правового регулирования.

---

### Примечания

1. Фатьянов А. А. Тайна и право (основные системы ограничения на доступ к информации в российском праве). М., 1999. С. 6.
2. Черных Г. Я. Историко-этимологический словарь современного русского языка, М.1993. Т.2 С.224. Цит. по Фатьянову А. А. Тайна и право (основные системы ограничения на доступ к информации в российском праве). М., 1999. С. 6
3. Даль В. И. Толковый словарь живого великорусского языка: в 4 т. Т.4., М.2002. С. 368; Старославянский словарь (по рукописям X-XI веков): около 10 000 слов: 2-е изд. / Сост. Э. Благова, Р. М. Цейтлин, С. Геродес, и др. Под. ред. Р. М. Цейтлин, Р. Вечерки и Э. Благовой: М., 1994. С.686-687.
4. Даль В. И. Указ. Соч. С. 368.
5. Ожегов С. И., Шведова Н. Ю. Толковый словарь русского языка, М. 1997. С. 787.
6. Ушаков Д. Н. Толковый словарь русского языка. В 4 т. Т.4. М., 2000. С.316
7. Ефремова Т. Ф. Современный толковый словарь русского языка. В 3 т. Т.3. Р – Я. М., 2006. С.236
8. Ефремова Т. Ф. Указ. соч. С.236
9. Ефремова Т. Ф. Указ. соч. С.237
10. Ефремова Т. Ф. Указ. соч. С.237
11. Фатьянов А. А. Правовое обеспечение безопасности информации в Российской Федерации. М., 2001. С.46.
12. Там же.
13. Розенберг В. В. Промысловая тайна. СПб., 1910. С.1
14. Кузнецов П. У. Теоретические основания информационного права / Дис... док. юрид. наук. Екатеринбург, 2006. С. 190-191.
15. Кузнецов П. У. Теоретические основания информационного права / Дис... док. юрид. наук. Екатеринбург, 2006. С. 190-191.
16. Информационное право. Актуальные проблемы теории и практики. Под редакцией И. Л. Бачило. М.: Юрайт, 2009. С. 453.
17. Владимиров Л.Е. Учение об уголовных доказательствах. СПб., 1910. С.302
18. Красавчикова Л. О. Личная жизнь под охраной закона. М., 1983. С. 119.
19. Городов О. А. Информационное права: учебник для бакалавров. Москва: Проспект, 2013. С.63-64.
20. Пермьяков М. В., Шамсумова Э. Ф. «Тайна» в праве. Екатеринбург : УралЮрИздат, 2006. С.46.
21. Организационное и правовое обеспечение информационной безопасности : учебник и практикум для бакалавриата и магистратуры / под ред. Т. А. Поляковой, А. А. Стрельцова. — М. : Издательство Юрайт, 2016. С.160
22. Confidentialia буквально переводится с латинского как доверие. Советский энциклопедический словарь. М., 1985. С.623.
23. П. У. Кузнецов Теория и практика формирования правового режима коммерческой тайны. Сборник материалов летней сессии «ИНФОФОРУМА-5» - 5-й Всероссийской конференции «Информационная безопасность России в условиях глобального информационного общества» / Под. ред. А. В. Жукова. М., 2003. С. 39.

24. Кокотов А. Н. Доверие. Недоверие. Право. М., 2004. С. 16.
  25. См.: Кокотов А. Н. Указ. соч. С.16-17.
  26. См.: Кокотов А. Н. Указ. соч. С. 18.
  27. Кузнецов П. У. Основы информационного права: учебник для бакалавров. М.: Проспект, 2014. С.208-209
  28. Кузнецов П. У. Указ. соч. С.210
  29. Васильев А. М. Правовые категории. М. Юридическая литература, 1976. С.57
  30. См.: Васильев А. М. Указ. соч. С. 58.
  31. См.: Васильев А. М. Указ. соч. С. 58.
  32. Балашкина И.В. Тайна как разновидность информации: философско-правовые основания // Информационное право. 2010. N 1. С. 3
  33. Информационное право. Актуальные проблемы теории и практики. Под редакцией И. Л. Бачило. М.: Юрайт, 2009. С. 453-545.
- 

**Паршуков Михаил Игоревич**, доцент кафедры информационного права ФГБОУ ВПО Уральского государственного юридического университета, кандидат юридических наук, доцент. 620000, г.Екатеринбург, ул.Комсомольская, 23, каб.206. E-mail: m-parshukov@mail.ru

**Parshukov Mikhail**, Associate Professor of Information Law Ural State Law University , PhD, Associate Professor. 620000, Ekaterinburg, Komsomolskaya, 23-206. E-mail: m-parshukov@mail.ru