
www.shfzb.com.ci

非法使用公民个人信息亦应入罪

□田建立

最高人民检察院发布5个依法惩治侵犯公民个人信息犯罪典型案例。该批典型案例涵盖了对公民征信信息、生物识别信息、行踪轨迹信息、健康生理信息等不同类型个人信息的全面保护。统计显示,2019年至今年10月,全国检察机关共批准逮捕涉嫌侵犯公民个人信息犯罪嫌疑人1.3万余人,提起公诉2.8万余人,该案件数量整体上呈增长态势。(12月8日《人民日报》)

目前,我国已初步建立了以《个人信息保护法》为主体的与个人信息保护相关的法律体系。 刑法方面,侵犯公民个人信息罪 的法律渊源有两个,首先是刑法 第二百五十三条之一,其次是 "两高"《关于办理侵犯公民个

人信息刑事案件适用法律若干问 题的解释》(以下简称《解 释》)。该罪构成要件包括三种类 型:违反国家有关规定,向他人 出售或者提供公民个人信息;违 反国家有关规定,将在履行职责 或者提供服务过程中获得的公民 个人信息出售或者提供给他人; 窃取或者以其他方法非法获取公 民个人信息。换言之, 侵犯公民 个人信息罪只包括三种类型,即 非法获取、出售和提供。依罪刑 法定原则,对于个人信息的非法 使用行为则难以通过对该条进行 解释的方法定此罪, 也难以被刑 法中的其他罪名涵盖。如,行为 人使用他人信息进行实名认证然 后从事犯罪活动,由于这种使用 行为是手段行为,对该信息主体 所造成的危害结果是无法被最终 的犯罪结果所吸收的。

问题是,个人信息单纯的不法流转并不会产生直接的危害性,而使用才是危害性的直接和精准体现。当前,现实生活中非法使用个人信息的行为在性质上愈演愈烈,形式上也层出不穷,无论是行为人合法获得的还是非法获得的。比如说,以他人的名义设立公司或网店,利用他人身份信息冒充本公司职工申报纳税减免,利用 AI 换脸技术制作淫秽视频等,可谓对社会秩序和公民的生活安宁造成了严重侵害,在其社会危害性和应受惩罚性方面完全可以和非法获取、出售和提供行为相提并论。

值得注意的是,现实中公民很难发现自己的个人信息被非法获取、出售及提供,即便发现,仅靠自身能力也难以找到行为人。在仅仅非法获取、出售和提供行为人罪的情况下,由于上述《解释》规定

了十种情节严重行为, 仅靠公民个 人是难以完成上述十种行为的举证 的,从而造成无法靠公民报案的方 式打击犯罪。尽管侵犯公民个人信 息罪既可以公诉也可以自诉,而相 对容易被公民发现的则是个人信息 被使用,如果非法使用行为不入罪, 那么,公民报案要么不被公安机关 受理,要么自诉被法院驳回,从而导 致公权力机关难以发现非法使用行 为的上游行为,即非法获取、出售和 提供,最终产生恶性循环。事实上, 现实中此罪的自诉案例是很少的。 并且,纵观整个个人信息保护法律 体系, 均将非法使用行为作为一种 独立的行为模式与收集、买卖等模 式并列规定, 行为人对于非法使用 行为对此承担行政和民事责任。那 么,基于刑法的补充性和保障性, 显然亦应将非法使用行为入罪,以 达到法律体系的逻辑自洽。

"自夸"切莫低俗违法

」丁冢发

因卖西瓜时用 "8424 西瓜 比老婆熟、比情人甜、比小三更 有味"作为促销宣传语,违反了 《广告法》相关规定,近日,上 海望里实业有限公司被上海市松 江区市场监督管理局责令改正, 停止发布广告,并处罚款 2 万 元。(12 月 8 日封面新闻)

涉事公司如此低俗的广告宣传,毫无底线可言,不仅有违公序良俗,也与国家相关法律相违背。这起"王婆卖瓜"无底线被罚事件,警示促销宣传必须守法,否则将重蹈覆辙,付出相应的代价。

商家进行促销宣传, "王婆 卖瓜"大力吆喝,是一种常见现 象。其广告或宣传语,只要不违 背公序良俗,遵守国家法律法 规,监管部门自然不会"过问", 也不会受到惩罚。但是,一些商 家为了博眼球,其促销广告低俗 不堪,污染了公众的视觉空间。 上海这家公司促销西瓜的广告 语,就是一个典型的例子。这种



资料图片

把低俗当作广告创意,不顾公序 良俗、践踏法律的"自夸",突 破了道德和法律的双重底线,如 果不及时遏制,就有可能愈演愈 烈,造成更为恶劣的社会影响。

我国《广告法》第九条明确 规定,广告不得妨碍社会公共秩 序或者违背社会良好风尚。同时,第五十七条规定,发布有本法第九条、第十条规定的禁止情形的广告的,由市场监督管理部门责令停止发布广告,对广告主处二十万元以上一百万元以下的罚款,情节严重的,并可以吊销营业执照。可见,

上海这家公司无底线"自夸"的广告行为,显然违反了上述法律规定,应当依法予以处罚。

根据《行政处罚法》第三十二条,当事人主动消除或者减轻违法行为危害后果的,应当从轻或者减轻违法行为危害后果的,应当从轻或者减轻行政处罚。鉴于涉事公司的违法行为未造成人体健康和人身、财产受损、持续时间较短,且广告仅发布在自有场所内,市场监管部门从轻处罚,予以罚款2万元。此外,因该公司还存在未经许可从事食品经营活动的行为,市场监管部门决定责令改正,停止发布广告,并合并处罚没收违法所得11787.58元,罚款5万元。可以说,这家公司"王婆卖瓜"无底线被罚,属于咎由自取,一点也不冤。

这起案例具有警示意义,也给商家促销行为敲响了警钟。"王婆卖瓜"可以诙谐幽默,但绝不可以低俗无趣,更不能突破法律底线,把低俗和违法当作广告创意。期待广大商家的促销"自夸",能够严格遵守国家法律法规,不违背公序良俗,从而构建公平竞争的市场环境,避免不必要的惩罚和经济损失。

金玉良言

根治"代理退保"黑产需多方发力

□张国栋

近日,上海银保监局联合上海市公安局等五部门发布《关于依法打击保险领域代理投诉举报黑产 优化营商环境的通告》。安徽省公安厅也发布通告,征集"代理退保"黑产违法犯罪线索。这是近期全国各地开展打击"代理退保"黑产违法犯罪活动的一个缩影。业内人士认为,"代理退保"黑产严重影响保险行业健康发展,必须予以严厉打击。(12月9日《延券日报》)

对于保险消费者而言,被 "代理退保"机构收取高额"代理 维权"手续费,有的消费者退保后 还被诱导"退旧买新",购买所谓 "高收益"理财产品,甚至截留 侵占消费者退保资金,暗藏集资 诈骗风险。此外,"代理退保" 黑产组织还会要求消费者提供详 细个人信息,这些信息可能被恶 意使用、违法泄露或买卖。

意使用、违法泄露或买卖。 事实上,从 2018 年起,监管部门就持续发布风险提示,提示确有退保需求的消费者通过证规途径来退保。去年,中国银保监会发布《关于银行业保险业常态化开展扫黑除恶斗争有关工作的通知》,明确强调要严厉打击。误导或怂恿保险客户非正常退保"行为。同时,中国银保监会、公安部、市场监管总局正联合开展整治"代理退保"黑产乱象专项行动,从严加强行业监管、严厉打击违法犯罪。

在此情境下,"代理退保" 黑产机构又是如何获得的生存空 间呢?分析其因,相关机构利用 消费者希望减少退保损失的心理,表面上号称可以全额退保以获得消费者信任,却有意切断消费者和保险公司及监管部门的正常沟通途径。这些黑产机构的全额退保诉求之所以能成功,采取的核心手段就是恶意投诉,不少保险公司出于各方面压力而妥协,从而让黑产机构得逞。此外,部分险企给出的首年佣金加奖金等总金额甚至高出首年保费,这也让一些不法分子发现"商机",采取先投保再恶意投诉全

额退保的方式或者怂恿客户"退旧 保新"等方式获利。

保新 等力式获利。 根治 "代理退保"黑产问题, 需要多方形成合力。监管部门要因 势利导,对消费者进行耐心细致的 教育,不让他们误人歧途遭受损失, 并和司法机关联手进行严厉打击, 让违法犯罪分子付出惨痛的代价。 同时,保险公司优化服务,持续规范 旗下销售的产品,不留下任何可以 "黑产"的生存空间,切实优化营 商环境,保障消费者权益。

征稿启事

本版长期向读者征稿,稿件字数在1000字左右。

来稿要求内容真实、寫理于事;也可以是作者对某一社会现象或问题发表的观点和建议,我们将每周刊登在本版。

来稿请发送 e-mail 至: kokomi621@sohu.com。

百家讲谈

事由:

12月6日,北京工商大学食品与健康学院副院长、博士生导师王蓓教授表示,食品添加剂早已与人类为伴,是现代食品工业不可或缺的基础,并且我国食品添加剂标准的制定与执行均十分严格,家长在选购儿童食品时无须过度担忧添加剂问题。(12月8日《科技日报》)

百家讲:

专家表示,食品添加剂早已与人类为伴,是大众饮食的日常构成,也是现代食品工业不可或缺的基础,家长在选购儿童食品时,无须过度担忧添加剂问题。问题是,食品添加剂掺杂了太多的人为因素,企业道德的优与劣,往往决定了食品添加剂的善与要

今年 11 月,市场监管总局起草了《关于进一步规范餐饮服务提供者食品添加剂管理的公告 (征求意见稿)》,面向社会公开征求意见。《征求意见稿》要求,餐饮服务提供食品实格按照《食品安全国家标准食品添加剂使用标准》规定的食品添加剂品使用原则、允许使用的食品添加剂品种、使用范围及最大使用量或残留量,规范食品添加剂管理。

——汪昌莲

事由:

每逢年末,总有人突然想起年假还没休,可这个时段一般是单位工作最忙的时候,许多人可能会因此没有办法休年假。所以,就有人提出希望能把今年未休的年假顺延到第二年,或者让单位直接把年假"折现"。(12月10日《法治日报》)

百家讲:

临近年末,不少上班族忙着"清零"年休假。可也有一部分加班族忙得没有时间休假,只能眼睁睁看着年假"过期作废"。

《职工带薪年休假条例》第五条规定:年休假在1个年度内可以集中安排,也可以分段安排,一般不跨年度安排。单位因生产、工作特点确有必要跨年度安排职工年休假的,可以跨1个年度安排。对职工应休未休的年休假天数,单位应当按照该职工日工资收入的300%支付年休假工资报酬。

——左崇华