

重大法学文库

大数据时代个人信息开发利用 法律制度研究

张才琴 齐爱民 李 仪 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

国家社科基金西部项目结项成果（项目号：07XFX011）

重大法学文库

大数据时代个人信息开发利用 法律制度研究

张才琴 齐爱民 李 仪 著

图书在版编目(CIP)数据

大数据时代个人信息开发利用法律制度研究 / 张才琴, 齐爱民, 李仪著. —北京: 法律出版社, 2015. 5
ISBN 978 - 7 - 5118 - 7852 - 6

I. ①大… II. ①张… ②齐… ③李… III. ①隐私权—法律保护—研究—中国 IV. ①D923.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2015)第 080429 号



张才琴 齐爱民
李 仪 著

责任编辑 刘文科 李峰云
装帧设计 李 瞻

© 法律出版社·中国

开本 720 毫米×960 毫米 1/16

版本 2015 年 6 月第 1 版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 三河市龙大印装有限公司

印张 21.5 字数 305 千

印次 2015 年 6 月第 1 次印刷

编辑统筹 学术·对外出版分社

经销 新华书店

责任印制 陶 松

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 7852 - 6

定价:48.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

重大法学文库出版感言(代总序)

随着本套文库的逐本翻开,蕴于文字中的法学研究思想火花徐徐展现在我们面前。它是近年来重庆大学法学学者治学的心血与奉献的累累成果之一。或许学界的评价会智者见智,但对我们而言,仍是辛勤劳作、潜心探求的学术结晶,依然值得珍视。

掩卷回眸,“5”在重大法学学科发展与水平提升的历程中显得格外有意义。

1945年,当时的国立重庆大学即成立了法学院,到新中国建立后的1952年院系调整,法学院教师成为建立西南政法学院的师资力量的重要组成部分。其后的40余年时间内,重庆大学法学师资和专业成为了空白。在1976年结束“文革”并经过拨乱反正,国家进入了以经济建设为中心的改革开放新时期,我校于1983年在经济管理学科中首先开设了“经济法”课程,这成为了我校法学学科的新发端。

1995年,经学校筹备申请并获得教育部批准,重庆大学正式开设了经济法学本科专业并开始招生;1998年教育部新颁布的专业目录将多个部门法专业统一为“法学”本科专业名称至今。需要提及的是,1999年我校即申报“环境与资源保护法学”硕士点,并于2001年获准设立并招生;这是我校历史上第一个可以培养硕

士的法学学科。

2005年,我校适应国家经济社会发展与生态文明建设的需求,合力申报“环境资源与保护法学”博士学位授权点,成功获得国务院学位委员会批准。为此成就了如下第一:西部十二个省区市中当批次唯一申报成功的法学博士点;西部十二个省区市中第一个环境资源法博士学科;重庆大学博士学科中首次有了法学门类。这里需要特别强调回顾的是,在法学界同仁的支持下,经过近三年的筹备,重庆大学于2002年6月16日恢复成立了法学院,并提出了近中期的办院目标和发展规划。正是有以上的学术积淀和基础,随着重庆大学“985工程”建设的推进,2009年我校获准设立法学一级学科博士点,除已设立的环境与资源保护法学二级学科外,随即逐步开始在法学理论、宪法与行政法学、刑法学、民商法学、经济法学、国际法学、刑事诉讼法学、知识产权法学、法律史学和新闻法学等学科领域培养博士研究生。

抚今追昔,近二十年来,重大法学学者心无旁骛地潜心教书育人,脚踏实地的钻研探索、团结互助、艰辛创业的桩桩场景和教学科研的累累硕果,仍然历历在目。它正孕育形成重大法学人的治学精神与求学风气,鼓舞和感召着一代又一代莘莘学子坚定地向前跋涉,去创造更多的闪光业绩。

展望未来,重大法学学者正在中国全面推进依法治国的时代使命召唤下,投身其中,锐意改革,持续创新,用智慧和汗水谱写创建一流法学学科、一流法学院的辉煌乐章,为培养高素质法律法学人才,建设社会主义法治国家继续踏实奋斗和奉献。

随着岁月流逝,本套文库的幽幽书香会逐渐淡去,可是它承载的重大法学学者的思想结晶会持续发光、完善和拓展开去,将化作中国法学前进路上又一轮坚固的铺路石。

陈德敏

2015年5月1日

目 录

第一编 个人信息保护的一般规则

第一章 个人信息概述 / 006

第一节 个人信息的概念 / 006

一、个人信息概念的由来 / 006

二、个人信息的概念界定 / 007

三、个人信息的法律性质 / 007

第二节 个人信息的分类 / 012

一、个人信息类别的行政划分 / 012

二、个人信息类别的学理划分 / 013

第二章 个人信息保护法概述 / 020

第一节 个人信息保护法的概念和调整

对象 / 020

一、个人信息保护法的概念 / 020

二、个人信息保护法的调整对象 / 021

三、个人信息保护法律关系 / 022

第二节 个人信息保护法的立法形式、体系 和分类 / 024

一、个人信息保护法的立法形式 / 024

二、个人信息保护法的体系 / 025

三、个人信息保护法的分类 / 026

第三节 个人信息保护法的地位、属性、宗旨 和功能 / 027

一、个人信息保护法的地位 / 027

二、个人信息保护法的属性 / 027

三、个人信息保护法的宗旨 / 030

四、个人信息保护法的价值取向 / 033

五、个人信息保护法的功能 / 038

第四节 个人信息保护法的基本原则 / 041

一、目的明确原则 / 042

二、知情同意原则 / 042

三、目的限制原则 / 043

四、信息品质原则 / 043

五、安全原则 / 043

六、政策公开原则 / 044

七、禁止泄露原则 / 045

八、保存时限原则 / 045

九、自由流通与合理限制原则 / 046

第三章 个人信息权与个人信息处理行为 / 047

第一节 个人信息权的概念与性质 / 047

一、个人信息权的概念 / 047

二、个人信息权的性质 / 048

三、个人信息权与信息自由权的冲突与调和 / 049

第二节 个人信息权体系 / 057

一、信息决定权 / 058

二、信息查询权 / 059

三、信息更正权 / 060

四、信息删除权 / 061

五、信息封锁权 / 062

六、信息保密权 / 063

第三节 个人信息处理行为 / 064

一、收集 / 065

二、处理 / 067

三、利用 / 069

第四章 国家机关处理个人信息的法律要件 / 072

第一节 国家机关收集和处理个人信息的要件 / 073

一、必备要件 / 073

二、任意要件 / 074

第二节 国家机关利用个人信息的要件 / 076

一、一般利用要件 / 076

二、国家机关目的外利用个人信息的要件 / 077

第三节 个人信息计算机比对的法律要件 / 081

一、个人信息计算机比对的概念与范围 / 081

二、计算机比对的目标和目的 / 082

三、计算机比对项目 / 082

四、计算机比对协议 / 084

五、计算机比对的监管机关 / 084

六、个人权利救济程序 / 085

第五章 非国家机关处理个人信息的法律要件 / 087

第一节 非国家机关收集和处理个人信息的要件 / 087

一、资格要件 / 087

二、特定目的要件 / 089

三、任意性要件 / 089

第二节 非国家机关利用个人信息的要件 / 093

一、非国家机关利用个人信息的法律要件 / 093

二、限制性要件 / 093

三、非国家机关目的外利用个人信息的要件 / 094

第六章 个人信息跨国传输及其法律规则 / 097

第一节 个人信息跨国传输概述 / 097

一、个人信息跨国传输的概念 / 097

二、个人信息跨国传输的分类 / 099

第二节 个人信息跨国传输的基本原则与规则 / 100

一、自由流通和合理限制原则 / 100

二、对等原则 / 102

三、个人信息跨国传输的监管 / 103

四、我国个人信息跨国传输的困境及出路 / 103

第七章 侵害个人信息的法律责任 / 106

第一节 侵害个人信息的行为与责任概述 / 106

一、侵害个人信息行为的概念和分类 / 106

二、个人信息侵权行为与责任 / 106

第二节 国家机关个人信息侵权行为与责任 / 113

一、国家机关个人信息侵权行为 / 113

二、国家机关个人信息侵权行为的构成要件 / 113

三、责任承担 / 114

四、责任形式 / 115

第二编 不同社会领域中的个人信息保护

第八章 一般行政活动中的个人信息保护 / 119

第一节 行政领域个人信息保护的一般原理 / 119

一、行政领域个人信息保护概述 / 119

二、行政领域个人信息保护的困境 / 120

第二节 建立我国行政领域个人信息保护制度的构想 / 124

一、我国行政领域个人信息保护制度概况 / 124

二、构建我国行政领域个人信息制度的基本设想 / 125

第三节 行政领域个人信息处理与保护的具体

规则 / 129

一、个人信息管理者 / 129

二、处理个人信息的条件 / 133

三、相关主体的权利义务 / 138

第四节 行政领域个人信息保护的特殊问题 / 142

一、电子政务与个人信息处理 / 142

二、公务员个人信息保护的特殊问题 / 144

三、行政领域的个人信息跨国流通 / 147

第九章 特殊行政活动中的个人信息保护 / 150

第一节 问题的提出 / 150

一、征税与个人信息 / 150

二、海关与个人信息 / 151

三、福利与个人信息 / 152

第二节 中外立法比较 / 153

一、中外相关法律规定简介 / 154

二、对中外立法的比较与评述 / 156

第三节 对我国立法的探析 / 158

一、基本原则 / 158

二、具体制度 / 159

第十章 立法司法领域个人信息保护 / 164

第一节 概述 / 164

一、立法与司法的基本原理 / 164

二、立法、司法与个人信息保护的关系 / 166

第二节 立法领域个人信息保护 / 168

一、立法活动参与者的个人信息保护 / 168

二、立法活动其他相关主体的个人信息保护 / 170

第三节 司法领域个人信息保护 / 171

一、对中外相关立法现状之比较 / 171

二、价值取向与立法原则 / 174

三、具体规则 / 177

四、刑事公诉活动中个人信息保护的特殊问题 / 180

第十一章 档案管理领域个人信息保护 / 184

第一节 个人档案管理与个人信息 / 184

一、个人档案管理以及我国档案管理体制 / 184

二、档案管理领域个人信息保护风险 / 186

第二节 我国《档案法》的规定与评述 / 187

一、我国《档案法》的基本规定 / 187

二、我国《档案法》的立法缺陷 / 188

第三节 完善我国立法的构想 / 189

一、立法原则 / 189

二、具体制度 / 191

第十二章 金融领域个人信息保护 / 196

第一节 金融活动对个人信息保护的冲击与挑战 / 196

一、金融活动与特征 / 196

二、金融活动对个人信息保护的挑战 / 198

第二节 金融领域个人信息保护的一般规则 / 201

一、立法规制的出发点 / 201

二、对我国现行法的研判 / 205

三、对完善我国制度的设想 / 207

第三节 征信领域个人信息保护 / 212

一、征信领域个人信息保护立法概述 / 212

二、中外征信领域立法比较 / 214

三、对完善我国现行法的建议 / 219

第四节 金融领域个人信息保护的特殊问题 / 224

一、财务管理与个人信息保护 / 224

二、反向搜索与个人信息保护 / 226

第十三章 医疗卫生领域个人信息保护 / 228

第一节 概述 / 228

一、问题的提出 / 228

二、中外立法现状比较分析 / 231

第二节 医疗卫生领域个人信息处理的基本制度 / 234

一、处理个人信息的条件 / 234

二、个人信息主体的权利义务 / 235

三、个人信息处理者的义务 / 237

第三节 医疗卫生领域个人信息处理的特殊问题 / 238

一、对电子病历的处理 / 239

二、个人信息的跨国传输 / 241

第十四章 生物识别领域中的个人信息保护 / 243

第一节 概述 / 243

一、生物识别技术与个人信息处理 / 243

二、探析我国立法途径——以比较法为视点 / 246

第二节 立法规制的设想 / 249

一、价值取向与立法原则 / 249

二、基本制度 / 251

第十五章 传媒领域个人信息保护 / 257

第一节 概述 / 257

一、问题的提出 / 257

二、中外立法对比 / 260

第二节 传媒领域个人信息保护的基本原则与规则 / 263

一、我国立法的指导思想与基本原则 / 263

二、具体规则 / 265

第十六章 劳动用工领域个人信息保护 / 271

第一节 劳动用工与个人信息保护 / 271

- 一、我国劳动关系与用工制度 / 271
- 二、与劳动用工领域个人信息处理的相关问题及立法规制 / 273

第二节 我国劳动用工领域个人信息保护制度的完善 / 276

- 一、对完善我国立法的总体规划 / 276
- 二、具体规则的设计 / 279
- 三、对劳动用工领域中几个特殊问题的研究 / 281

第十七章 营销领域个人信息保护 / 285

第一节 概述 / 285

- 一、营销的一般原理 / 285
- 二、营销与个人信息保护 / 287

第二节 传统直销中的个人信息保护 / 289

- 一、传统直销的一般原理 / 289
- 二、立法规制的起点 / 290
- 三、对完善我国现行法的设想 / 294

第三节 电子商务与个人信息保护 / 299

- 一、电子商务环境下个人信息保护面临的挑战 / 299
- 二、中外现行法比较研究 / 302
- 三、对完善我国制度的具体构想 / 305

第四节 营销领域个人信息保护的跨国流通 / 313

- 一、问题的提出 / 313
- 二、国内外相关法律渊源简介 / 314
- 三、立法构想 / 315

第十八章 城市化领域个人信息保护 / 317

第一节 城市化背景下的市民个人信息保护

困境 / 317

一、城市化概说 / 317

二、城市化背景下的市民个人信息保护困境 / 318

第二节 困境出路——创设市民个人信息权

制度 / 319

一、博弈论视角下的市民个人信息权制度 / 319

二、市民个人信息权制度的规制 / 320

参考文献 / 323

第一编 个人信息保护的 一般规则

大数据,已经变成阿基米德的杠杆,把整个地球都撬了起来!物理学家阿基米德曾说,给我一个杠杆,我可以把地球撬起来。如今,大数据就成为了撬起地球的杠杆。大数据撼动了社会生活的方方面面,从商业、科技到政府、医疗,再到教育、人文、军事和战争,社会各领域都出现了它飘忽不定而力量无穷的身影。大数据呈现在人类面前的是一幅让人喜忧参半的未来图景:可喜之处在于,它开拓了一片广阔的天地,带来了一场生活、工作与思维的大变革;忧虑之处在于,它使我们面临更多的风险和挑战。大数据安全问题是社会信息化发展过程中无法回避的问题,它将网络空间与现实社会连接得更紧密了,使传统安全与非传统安全熔入一炉,不仅给个人和企业带来了威胁,甚至还可能危及和影响社会安全、国家安全。

个人信息保护法诞生于社会信息化转型过程的早期,自欧洲和美国开始渐次波及全球。在云计算和大数据为表征的当代社会,个人信息保护更显重要。个人信息保护法推广的过程,从纵向看是人格权法随人类社会形态的嬗替而演变的过程,体现了信息社会背景下保护人的生活安宁的基本价值诉求。目前,随着社会信息化转型的深入进展,个人信息已经成为信息社会最重要的社会资源。日本2010年5月发布了《保护国民信息安全战略》;2011年,奥巴马政府颁布了《网络空间国际战略》;2011年,英国发布新的国家网络安全战略《英国国家网络安全战略:在数字世界中保护和促进英国的发展》;日本2013年5月21日出炉了“网络安全战略”最终草案,在自卫队设“网络安全卫队”;俄罗斯联邦2010年10月批准了《俄罗斯联邦国家“信息社会”纲要(2011—2020年)》;法国2011年3月发表《信息系统防御和安全战略》;印度2011年3月发布《国家网络安全政策(草案)》;韩国2011年8月8日发布《国家网络安全综合计划》,将成立“国家网络安全中心”;芬兰政府2013年1月24日通过了网络安全战略决议,定义了应对网络威胁、确保网络正常运行的关键目标和指导方针。我国政府已经颁布《2006—2020年国家信息化发展战略》,政府机关制定政策、进行行政管理和商业机构进行运营,都越来越依赖于通过对海量个人信息进行收集、挖掘而得出的分析结果。然而,社会在享有个人信息处理带来的利益的同时,也正在付出越来越大的代价:侵害个人