

## 摘要

大数据在新冠疫情的形势判断方面，发挥了重要作用。同时，大数据还能够对新冠疫情的传播路径进行深入分析，帮助决策者更好地了解其传播规律，从而制定更加精准的防控措施以达到高效治理。在这次的疫情防控中，收集个人信息具有保护社会公共利益的正当性。但是在缺乏规制的情况下，个人缺乏信息保护意识，再加上收集者行使防控权时没有充分遵循比例原则。不仅会造成个人信息的泄露，还会对个人隐私造成侵害，对个人权益造成损害。使得个人信息被过度收集却未得到有效保护，造成了一系列恶劣后果。当下，我们已身处后疫情时代。为此，在后疫情时代突发公共卫生危机防控中，务必遵循法治这一路径，保障公民个人信息安全。疫情防控虽然可以成为信息控制人免除某些责任而损害被收集人权利的正当理由，但前者仍有保护信息主体个人信息安全的责任，遵循“最小必要”和“告知-同意”等个人信息处理基本原则。解析后疫情时代对个人信息权益进行限制的法理依据，指出我国个人信息保护存在立法尚付阙如、数据控制者安全保护意识缺乏、收集主体之间缺乏共享、个人信息刑法保护力度不足等问题。这些问题的存在严重威胁着个人信息的安全和隐私，需要政府、企业和公众共同努力推进个人信息保护立法的落实、监管和意识普及。同时，各方应加强配合，加强信息共享和协调，有效应对信息泄露和侵犯等问题，构建更加安全可靠的信息社会。

**关键词：**后疫情时代；个人信息；后处理程序；法律保护

## **Abstract**

Big data has played an important role in judging the situation of COVID-19. At the same time, big data can also conduct in-depth analysis of the transmission path of the novel coronavirus epidemic, and help decision-makers better understand its transmission law, so as to formulate more precise prevention and control measures to achieve efficient management. In this epidemic prevention and control, the collection of personal information is legitimate to protect the public interest. However, in the absence of regulations, individuals lack the awareness of information protection, and collectors do not fully follow the principle of proportionality when exercising the right of prevention and control, which will not only lead to the disclosure of personal information, but also cause infringement of personal privacy and damage to personal rights and interests, resulting in excessive collection of personal information without effective protection, resulting in a series of adverse consequences. We are now in a post-pandemic era. To this end, in the prevention and control of public health emergencies in the post-epidemic era, the rule of law must be followed to ensure the security of citizens' personal information. Although epidemic prevention and control can be a legitimate reason to exempt the information controller from certain responsibilities and damage certain rights of the collected person, the former still has the responsibility to protect the personal information security of the information subject, following the basic principles of personal information processing such as "least necessary" and "notify-consent". This paper analyzes the legal basis for restricting the rights and interests of personal information in the post-COVID-19 era, and points out the existing problems of personal information protection in China, such as lack of legislation, lack of security protection awareness of data controllers, lack of sharing among collection subjects, and lack of personal information protection. The existence of these problems is a serious threat to the security and privacy of personal information, which requires the joint efforts of the government, enterprises and the public to promote the legislation, supervision and awareness of personal information protection. At the same time, all parties should step up cooperation, enhance information sharing and coordination, effectively deal with issues such as information leakage and infringement, and build a more secure and reliable information society.

**Key words:** Post-epidemic era; Personal information; Post-processing program; Protection of criminal law

# 目录

|                                     |    |
|-------------------------------------|----|
| 摘要 .....                            | I  |
| Abstract .....                      | II |
| 目录 .....                            | IV |
| 第一章 绪论 .....                        | 1  |
| § 1.1 选题背景与研究意义 .....               | 1  |
| § 1.2 国内外研究现状 .....                 | 2  |
| § 1.2.1 国内研究现状 .....                | 2  |
| § 1.2.2 国外研究现状 .....                | 2  |
| § 1.3 研究思路与方法 .....                 | 3  |
| 第二章 关键概念释明及理论阐述 .....               | 5  |
| § 2.1 后疫情时代释明 .....                 | 5  |
| § 2.2 个人信息释明 .....                  | 5  |
| § 2.3 个人信息保护的法理依据 .....             | 6  |
| § 2.4 疫情背景下我国个人信息法律保护现状 .....       | 7  |
| 第三章 个人信息的特征及收集主体的法律限制 .....         | 9  |
| § 3.1 个人信息的特征 .....                 | 9  |
| § 3.1.1 个人信息的“半公开性”特征 .....         | 9  |
| § 3.1.2 个人信息的“公共利益”属性 .....         | 9  |
| § 3.1.3 个人信息具有高度识别性、目的统一性 .....     | 10 |
| § 3.2 收集个人信息主体的法律限制 .....           | 11 |
| § 3.2.1 公权力主体收集个人信息的法律限制 .....      | 11 |
| § 3.2.2 非公权力主体收集个人信息的法律限制 .....     | 11 |
| 第四章 个人信息处理的双重外部性 .....              | 13 |
| § 4.1 个人信息处理的负外部性 .....             | 13 |
| § 4.2 个人信息处理的正外部性 .....             | 14 |
| § 4.3 双重外部性原因分析 .....               | 15 |
| § 4.4 个人信息处理的双重外部性规制的价值取向分析 .....   | 15 |
| 第五章 疫情时代的教训与后疫情时代存在的问题 .....        | 17 |
| § 5.1 疫情时代个人信息处理的教训 .....           | 17 |
| § 5.1.1 信息收集主体规范化不足且未充分遵循比例原则 ..... | 17 |
| § 5.1.2 知情同意规则失灵个人信息后处理程序缺位 .....   | 18 |
| § 5.2 双重外部性下个人信息处理行为规制问题 .....      | 20 |
| § 5.3 后疫情时代背景下个人信息保护存在的问题 .....     | 21 |

|                                    |    |
|------------------------------------|----|
| § 5.3.1 个人信息保护立法的具体落实尚付阙如 .....    | 21 |
| § 5.3.2 个人信息采集和保管主体安全保护意识缺乏 .....  | 21 |
| § 5.3.3 个人信息数据缺乏共享 .....           | 22 |
| § 5.3.4 个人信息刑法保护不足 .....           | 23 |
| 第六章 后疫情时代个人信息保护措施 .....            | 24 |
| § 6.1 规范收集主体落实“最小必要”原则 .....       | 24 |
| § 6.2 明确知情同意规制和个人信息后处理程序 .....     | 25 |
| § 6.3 双重外部性困境的解决——明确个人信息人格价值 ..... | 26 |
| § 6.4 落实个人信息保护立法的具体实施 .....        | 27 |
| § 6.5 增强个人信息采集和保管主体的安全保护意识 .....   | 27 |
| § 6.6 规范个人信息共享及保证防疫效用最大化 .....     | 28 |
| § 6.7 强化个人信息刑法保护 .....             | 29 |
| § 6.7.1 刑法介入 .....                 | 29 |
| § 6.7.2 个人信息的刑法保护边界 .....          | 31 |
| 结语 .....                           | 35 |
| 参考文献 .....                         | 36 |
| 致谢 .....                           | 38 |
| 作者在攻读硕士期间的主要研究成果 .....             | 40 |

## 第一章 绪论

### § 1.1 选题背景与研究意义

2020 年抗击疫情以来，对公民的个人信息的收集和监控成为普遍现象。在此大背景下，一些侵犯和泄露个人信息的案件层出不穷，让人们对自己在大数据监控下的“裸奔”引起了重视。加上我国有了《个人信息保护法》，公众对个人信息的保护意识更甚以往。人们更加想知道在后疫情时代下，各个机构和机关对收集后的自己的个人信息是如何使用的，使用后有没有进行彻底的销毁以及对自己个人信息有没有采取很好的保护措施。这些问题成为亟待解决的难题，处理好后疫情时代个人信息的使用和保护也是解决公共利益和个人利益的关键。在我国对个人信息保护的法律法规还不够具体完善的情况下，后疫情时代进一步规范个人信息使用非常必要。明确个人信息使用标准、使用范围和有权收集主体，以实现个人信息被泄露后的及时救济，加强个人信息在后疫情时代中的严格保护势在必行。本文对个人信息保护的研究不仅涉及民法领域，而且也着重就其刑法保护进行探讨。

个人信息收集在疫情防控中起着关键作用，大量的个人信息被收集到各个机关或单位的相关部门进行数据分析。但在收集、存储、使用、公开信息的过程中，一些持有公民个人信息的人，可能会在一些高度非法利益的诱惑下，将收集到的相关人员的个人信息披露出来，让公民的个人信息受到侵害。而且随着越来越普遍的个人信息收集，将公民的个人信息置于危险逐增之地。虽然我国目前已经出台了《个人信息保护法》且《民法典》也有关于个人信息保护的条款，但刚出台的新法是要经过进一步的理论研究来使其完善，才能更好、更具体的对个人信息侵权的案件提供有效的司法救济。因此，在后疫情时代，研究个人信息收集过程中的保护，对平衡未来公共卫生危机防控中个人信息保护与合理的信息披露具有重大的理论意义。其也是尽快完善《个人信息保护法》这一新法，健全个人信息保护体制，更好保护公民个人信息安全的重要途径。2020 年的《关于做好个人信息保护利用大数据支撑联防联控工作的通知》指出，各方主体在没有征得被收集者的同意之前，不得将被收集者的有关个人信息披露给他人。但因联防联控需要，并经脱敏处理的除外。为了更好的推进疫情监控与防控工作，个人信息的收集、分析成为了必需品，也是疫情防控的重要手段。为了保护个人信息的安全，很多部门都出台了相关措施规范信息的收集、存储和使用程序。防止个人信息泄露立法正在逐步完善，以尽量保持疫情防控需要与个人信息保护之间的平衡。但因需要收集大量的个人信息来避免疫情的进一步扩大，不可避免的出现了许多个人信息泄露的案件。因此，深入研究后疫情时代个人信息保护问题，可以明晰现阶段个人信息被侵害情况，规范细化个人信息

保护立法，增强公民在突发公共卫生事件防控中保护个人信息，特别是敏感信息的意识。而且可以通过分析不同个人信息侵权案件纠纷总结经验，为今后的司法实践提供更多的理论依据和操作规范。同时为被侵权人提供更好的法律救济，为公民个人信息的保护提供更好的保障，进而更好的保障人权。

## § 1.2 国内外研究现状

### § 1.2.1 国内研究现状

目前国内学者主要从后疫情时代个人信息保护的必要性和处理个人信息的正当性方面展开研究。

必要性方面。沈伟琪在其文章中提到，在后疫情时代，疫情有起有落，有时会出现零星的、小型的爆发，还有季节性的返流和发作。因此，运用数字手段，对有关的人员展开溯源排查，并将有关的信息公布出来，这对进一步控制疫情蔓延起到了非常重要的影响。同时，他认为这一现象所造成的主要症结在于如何使个人信息的保护与社会公共利益保持相对平衡。基于 2021 年的《个人信息保护法》和当下的时代背景，个人信息保护及突发公共卫生危机中个人利益与公共利益的平衡问题变得更加重要<sup>[1]</sup>。贾柠宁、韩玫也在相关文章中指出，后疫情时代阶段，我们在恢复和保障公众生活的同时，也要对个人信息的保护和规范进行进一步的深入思考。首先一个亟待明确的问题就是关于已收集个人信息的保护和处理；其次，保护被收集主体的个人信息，有利于国家经济秩序的恢复。而在大数据环境下，如何对个人信息进行有效保护，则是大数据环境下的后疫情时代数据治理的前提<sup>[2]</sup>。

正当性方面。吴星泽、王月丽于其文章中谈及：数字经济中个人信息的收集和使用是在所难免的，但不应该以发展的名义牺牲个人利益。必须将经济发展、数字化和个人信息保护相结合，形成一个全面发展又相辅相成的体系，且要符合国家的发展目标。后疫情时代的个人信息保护与合理使用，是我国实施“数字中国”的长远战略目标的重要保障，而后疫情时代的个人信息保护于当前我国后疫情时代的建设而言不可或缺。我国第十四个五年规划中也指出要充分发挥数据在数字化时代的作用，加快数字经济的建设和发展。而个人数据作为数据的重要载体，对其进行有效保护，对于建设数字中国，构建法治国家，也具有十分重要的意义<sup>[3]</sup>。

### § 1.2.2 国外研究现状

目前域外针对个人信息保护因法系不同而采取不同的保护方式。适用大陆法系国家的立法机关主要采用人格权保护模式，致力于追求人格等基本权益的保障<sup>[4]</sup>。

而适用英美法系的国家保护个人信息的方式为隐私权保护体系，美国于 1890 年就有了隐私保护概念<sup>[5]</sup>。不仅如此，英美法系的部分学者还提出利用形象权保护公民个人信息<sup>[6]</sup>，另有部分学者则提出利用消费者权益保护体系来保护公民个人信息<sup>[7]</sup>。在欧盟 GDPR 序言中，有这样一段内容，即：传染病监测与公共卫生的公共利益有关。这一过程允许在未经数据主体同意的情况下处理个人数据，即为公共利益所需的数据处理可以排除在“知情同意”原则的约束之外。另外，GDPR 还在一些特定的条款中，降低了个人对公众资料的知情权，并降低了数据控制主体的责任。这些特定的条款，要么免除了在公共利益下数据采集者的告知义务，要么限制了数据主体的删除权，也就是被遗忘权，或者是限制处理权，要么就是克减了对个人数据权利以及与之相关联的安全保护措施的设置条款。这就为欧盟体系下的一些欧洲国家的相关公权力机关收集个体的个人信息有了合法依据，即基于公共需求进行个人信息的采集与运用，则可不以特定个人信息主体的同意为前提<sup>[8]</sup>。英国虽然对个人数据有所保护，但在遇到突发公共卫生危机时，其相关立法也为个人信息的收集等提供了正当依据。依然以公众安全和保障为核心，使得个人信息的采集等更为方便<sup>[9]</sup>。新加坡利用安全服务器让第一次登记的用户产生一个随机的匿名 ID 与一个移动电话号码相关联，以一种非公开的方法收集个人资料。这是一种当使用者靠近同时运行的另一部智能手机时，通过蓝牙功能将其真实的身份信息或者账号等虚拟为一个临时的信息标识。而真实的个人 ID 已经通过卫生部持有的私钥完成了加密处理，破解这个虚拟 ID 获得真实信息的方法只有一种，那就是只能运用卫生部所持有的私钥解密以实现用户个人信息的保护<sup>[10]</sup>。

国外对疫情的防控虽然不如我国那么及时和有效，但其一些关于个人信息保护的立法，以及在疫情防控下出台的一些法律法规相较我国是比较完善和具体的，这对我国在后疫情时代个人信息保护研究有很大的启示作用，值得我们批判式的借鉴。

### § 1.3 研究思路与方法

论文以后疫情时代个人信息的使用和保护为基础，结合《民法典》、《个人信息保护法》、《网络安全法》等有关规定对如何合理使用和加强个人信息保护进行探讨，包括大数据、法律规制等。文章通过以下研究思路和方法进行撰写：

实证研究法。通过类案检索找出疫情防控下个人信息泄露的司法案例，分析案例中关于侵犯个人信息的处理思路、争议焦点和裁判要旨，提炼实践问题，归纳和整理法院裁判的观点。

文献研究法。通过对国内外相关文献资料的阅读，对个人信息保护有了更全面的认识和把握。在各学者研究的基础上进行进一步的探索，也将为本文的论证提供

有力的支撑。

比较分析法。对国外的个人信息的使用和保护进行分析，将其与我国对个人信  
息的使用与保护进行比较。借鉴国外理论研究，引发思考，提出符合我国国情的个  
人信息的使用与保护建议和措施。

文章除了上述法学专业研究方法外，还向实务法官咨询对这类案件的判决思  
路，然后将理论与实践相结合进行撰写并完成文章。

## 第二章 关键概念释明及理论阐述

### § 2.1 后疫情时代释明

当下，我们身处新冠疫情严重爆发已经过去的时代，我们称之为“后疫情时代”。后疫情时代指的是在新冠疫情新盛一时之后，社会已受其影响，随时还会出现疫情的时间段，我们把这个时间段称为“后疫情时代”。但其并不能与我们想象的疫情完全消失，一切恢复如前的疫情后期画等号。首先，目前并未有从源头直接把所有疫情全部扑灭的医疗手段，疫情是不可能彻底消失的。故后疫情时代是指疫情产生后的时代，而不是疫情结束后的时代。后疫情时代的现状呈现出的是一种疫情时断时续，随时都有小规模爆发的可能性。其具有从外国外地回流以及季节性发作的特征。且稽延较长时间，对社会各方面都将产生长远影响的时代。世界卫生组织和一些防疫专家也指出，新冠病毒将与人类长期共存，其完全灭绝时间仍不确定。对此，学界有学者提出过“新冠纪元前”和“新冠纪元后”等纪年方法<sup>[11]</sup>。新冠病毒的爆发是全球发展的一个转折点，它带来的一系列连锁反应逐步打破原有形态，呈现截然不同的“新常态”。后疫情时代新冠疫情已然得到有效控制，但正如前文所讲，疫情并未彻底消弥。对其以后即将发生的变化难以完全预测，在这种难以把握的变化下将会产生怎样的新的秩序也是有着无限可能。这种状态之下，疫情给人们的消费习惯、经济生活、文化教育等各方面带来了巨大的冲击且对各方面均产生了未知影响。

### § 2.2 个人信息释明

《中华人民共和国民法典》将个人信息定义为：以电子形式或其他形式记录的，可以独立地或与其它信息相结合地对特定自然人进行识别的各类信息<sup>①</sup>。《中华人民共和国个人信息保护法》还规定，在不使用匿名化技术的情况下，个人信息是以电子形式或其它形式记录的与被辨认的或可以辨认的自然人相关的各类信息。对个人信息的处理，主要是指对个人信息的收集、存储、使用、公开、删除等行为。在后疫情时代，因《个人信息保护法》的出台，对公民个人信息和隐私的保护有了进一步的法律依据，故而个人信息的保护就变得更加重要了。我国《民法典》规定，除了在取得并保证他人信息安全的前提下，任何组织或者个人都不能擅自以非

---

<sup>①</sup> 参见中华人民共和国民法典[EB/OL].(2020-06-02)[2022-06-15].<http://www.npc.gov.cn/npc/c30834/202006/75ba6483b8344591abd07917e1d25cc8.shtml>.

以上内容仅为本文档的试下载部分，为可阅读页数的一半内容。如要下载或阅读全文，请访问：<https://d.book118.com/917053134165006140>