|  |
| --- |
| **В Московский городской суд**  **107076, г.Москва, Богородский вал, д.8**  ***Административные истцы:***  **ФИО (Москва)**  **ФИО (Москва)**  ***Административный ответчик:***  **Мэр г.Москвы**  **Адрес: 125009, г.Москва, ул.Тверская, д.13**  ***При участии:***  **Межрайонный прокурор Тверской межрайонной прокуратуры г.Москвы**  **Можаев Владимир Васильевич**  **Адрес: 103031, г. Москва, ул. Петровка, д.19** |

**АДМИНИСТРАТИВНОЕ   ИСКОВОЕ   ЗАЯВЛЕНИЕ**

**о признании недействующим Указа Мэра Москвы №43-УМ «Об утверждении порядка оформления и использования цифровых пропусков для передвижения по территории города Москвы в период действия режима повышенной готовности в городе Москве»**

  11 апреля 2020 года был издан указ Мэра Москвы № 43-УМ «Об утверждении Порядка оформления и использования цифровых пропусков для передвижения по территории города Москвы в период действия режима повышенной готовности в городе Москве» (далее- Указ Мэра №43-УМ) (размещен 11 апреля 2020 года на официальном портале Мэра и Правительства Москвы <http://www.mos.ru>, 16 апреля 2020 года опубликован в издании «Вестник Мэра и Правительства Москвы» за №21).

**Считаем, что Указ Мэра №43-УМ подлежит признанию недействительным, по следующим основаниям:**

1. **Указанные нормы права нарушают конституционные права, свободы и наши законные интересы, а также права и свободы неопределенного круга лиц, а значит полежат признанию недействительным по основанию п.1 ч.8 ст.213 КАС РФ.**

А)Указ Мэра №43-УМ не регулирует порядок передвижения по территории г.Москвы, поскольку ранее в данных целях был издан Указ Мэра от 05 марта 2020 года №12-УМ «О введении режима повышенной готовности», регламентирующий порядок перемещения граждан в период действия режима повышенной готовности, а именно:

Пункт 9 названного указа обязывает граждан не покидать места проживания (пребывания), за исключением случаев обращения за экстренной (неотложной) медицинской помощью и случаев прямой угрозы жизни и здоровью, случаев следования к месту (от места) осуществления деятельности (в том числе работы), которая не приостановлена в соответствии с настоящим указом, осуществления деятельности, связанной с передвижением по территории города Москвы, в случае если такое передвижение непосредственно связано настоящим указом (в том числе оказанием транспортных услуг и услуг доставки), а также следования к ближайшему месту приобретения товаров, работ, услуг, реализация которых не ограничена в соответствии с настоящим указом, выгула домашних животных на расстоянии, не превышающим 100 метров от места проживания (пребывания), выноса отходов до ближайшего места накопления отходов.

Таким образом, на момент издания оспариваемого нормативного правового акта, на территории г.Москвы уже действовали необходимые меры для охраны конституционных прав граждан и их здоровья (по мнению должностного лица, издавшего указ).

**Указ Мэра №43-УМ регламентирует не порядок перемещения по территории г.Москвы с использованием транспорта, а скорее порядок получения права на перемещение на территории г.Москвы. Считаем, что данный нормативный правовой акт является избыточной мерой, принятой с неясной целью, оказанием давления на лиц, находящихся на территории г.Москвы или пребывающих на территорию г.Москвы, наложением новых обязанностей по передаче информации о частной жизни гражданина вне зависимости от его согласия.**

В соответствии с п.3, 3.1 Указа Мэра №43-УМ, «возможность нахождения граждан вне места проживания (пребывания) и передвижения с использованием транспортных средств (в том числе транспорта общего пользования, включая железнодорожный транспорт и метрополитен, легковых и грузовых транспортных средств) подтверждается:

3.1. Цифровым пропуском для передвижения по территории города Москвы (далее – цифровой пропуск), оформляемым в соответствии с настоящим Порядком, при предъявлении документа, удостоверяющего личность. Цифровой пропуск может быть предъявлен как в бумажном виде, так и в электронном виде на индивидуальном техническом устройстве (мобильный телефон или иное носимое устройство).

Согласно п.4 Указа Мэра №43-УМ, для передвижения по территории города Москвы с использованием любых видов транспорта граждане обязаны иметь при себе цифровой пропуск, оформленный в соответствии с Порядком оформления пропусков… .

В соответствии со ст.18 Конституции РФ, права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием.

Согласно ч.1 ст.56 Конституции РФ, в условиях чрезвычайного положения для обеспечения безопасности граждан и защиты конституционного строя в соответствии с федеральным конституционным законом могут устанавливаться отдельные ограничения прав и свобод с указанием пределов и срока их действия.

Согласно ч.3 ст.55 Конституции РФ, права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Однако, как указывалось выше, такие ограничения уже были введены ранее с целью обеспечения защиты здоровья, прав и законных интересов других лиц, по мнению Мэра г.Москвы.

**Таким образом, Указ Мэра №43-УМ не просто подтверждает введенные ранее ограничения, а имеет своей целью возложение новых обязанностей на граждан. А именно предъявление условий со стороны государственной власти для получения права на передвижение. А именно, согласно п.4 Уаза Мэра №43-УМ:**

«4. Для передвижения по территории города Москвы с использованием любых видов транспорта граждане обязаны иметь при себе цифровой пропуск, оформленный в соответствии с настоящим Порядком, за исключением случаев, указанных в пункте 3.2 настоящего Порядка:

4.1. Для передвижения по территории города Москвы с использованием любых видов транспорта в целях осуществления трудовой деятельности или оказания услуг (выполнения работ) по гражданско-правовым договорам оформляется цифровой пропуск со сроком действия до 30 апреля 2020 г. без ограничений по количеству поездок и маршруту передвижения. Для оформления цифрового пропуска гражданин обязан сообщить следующие сведения:

4.1.1. Фамилия, имя, отчество (при наличии).

4.1.2. Серия и номер паспорта или реквизиты иного документа, удостоверяющего личность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

4.1.3. Контактный номер телефона.

4.1.4. Адрес электронной почты (по желанию).

4.1.5. Государственный регистрационный номер транспортного средства, с использованием которого осуществляется передвижение (представление данных сведений не является обязательным в случае передвижения на транспорте общего пользования, включая железнодорожный транспорт и метрополитен, и (или) легковом такси).

4.1.6. Номер электронной карты для оплаты проезда на транспорте общего пользования и услуг городских сервисов (карты «Тройка» и «Стрелка») (при наличии). 4.1.7. Наименование организации независимо от формы собственности и индивидуального предпринимателя, для участия в деятельности которого оформляется цифровой пропуск (далее также – работодатель).

4.1.8. Идентификационный номер налогоплательщика работодателя (не является обязательным для медицинских организаций).

4.2. Для передвижения по территории города Москвы с использованием любых видов транспорта в целях получения медицинской помощи в медицинских организациях оформляется цифровой пропуск сроком на один календарный день без ограничения количества пропусков в течение календарной недели. Для оформления цифрового пропуска гражданин обязан сообщить следующие сведения:

4.2.1. Фамилия, имя, отчество (при наличии).

4.2.2. Серия и номер паспорта или реквизиты иного документа, удостоверяющего личность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

4.2.3. Дата рождения.

4.2.4. Контактный номер телефона.

4.2.5. Адрес электронной почты (по желанию).

4.2.6. Государственный регистрационный номер транспортного средства, с использованием которого осуществляется передвижение (представление данных сведений не является обязательным в случае передвижения на транспорте общего пользования, включая железнодорожный транспорт и метрополитен, и (или) легковом такси).

4.2.7. Номер электронной карты для оплаты проезда на транспорте общего пользования и услуг городских сервисов (карты «Тройка» и «Стрелка») (при наличии).

4.2.8. Наименование медицинской организации.

4.2.9. Маршрут передвижения (адрес места проживания (пребывания) гражданина и фактический адрес медицинской организации).

4.3. Для передвижения по территории города Москвы с использованием любых видов транспорта в целях, не указанных в пунктах 4.1 и 4.2 настоящего Порядка, оформляется цифровой пропуск сроком на один календарный день. Оформление цифрового пропуска для указанных целей допускается не более двух раз в календарную неделю. Для оформления цифрового пропуска гражданин обязан сообщить следующие сведения:

4.3.1. Фамилия, имя, отчество (при наличии).

4.3.2. Серия и номер паспорта или реквизиты иного документа, удостоверяющего личность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

4.3.3. Контактный номер телефона.

4.3.4. Адрес электронной почты (по желанию).

4.3.5. Государственный регистрационный номер транспортного средства, с использованием которого осуществляется передвижение (представление данных сведений не является обязательным в случае передвижения на транспорте общего пользования, включая железнодорожный транспорт и метрополитен, и (или) легковом такси).

4.3.6. Номер электронной карты для оплаты проезда на транспорте общего пользования и услуг городских сервисов (карты «Тройка» и «Стрелка») (при наличии).

4.3.7. Цель передвижения с учетом ограничений, установленных указом Мэра Москвы.

4.3.8. Маршрут передвижения (адрес места проживания (пребывания) гражданина и фактический адрес места назначения).»

Любые из перечисленных данных являются персональными данными, часть информации, которую граждан обязывают предоставить, является личной и семейной тайной. В частности граждане обязаны предоставить кроме реквизитов своих удостоверяющих личность документов, информацию о цели поездки, о регистрационном номере используемого автомобиля, сведений о необходимости посещения медицинской организации (что фактически означает передачу сведений о здоровье).

**Таким образом, для получения права на передвижение с использованием как общественного, так и личного транспорта, гражданину необходимо конкретизировать цель поездки, в том числе о факте обращения за медицинской помощью.**

Согласно пп. 1 п.1 ст.6 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ «О персональных данных», обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных. Согласно ст.9 названного закона, **обработка специальных категорий персональных данных, касающихся расовой, национальной принадлежности, политических взглядов, религиозных или философских убеждений, состояния здоровья, интимной жизни, не допускается**, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#p172) настоящей статьи. Обработка указанных в [части 1](#p171) настоящей статьи специальных категорий персональных данных **допускается в случаях, если в т.ч. субъект персональных данных дал согласие** в письменной форме на обработку своих персональных данных.

Термин «согласие» означает добровольность, одобряемость совершения какого-либо действия. В данном случае, добровольность предоставления такой информации. То есть, любое лицо, находящееся на территории г.Москвы **лишается права предоставлять** или не предоставлять такого рода **информацию любым лицам** по своему усмотрению, реализуя свое право на неприкосновенность частной жизни. **Вместо права на предоставление или непредоставление информации о своей частной жизни, приходит безапелляционная обязанность предоставить такую информацию.**

В соответствии с ч.1 ст.27 Конституции РФ, каждый, кто законно находится на территории Российской Федерации, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства.

В соответствии со ч.1 ст.24 Конституции РФ, сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица **без его согласия не допускаются**.

Б)В соответствии с п.5 Указа Мэра №43-М, получение цифрового пропуска осуществляется с 13 апреля 2020 г. на основании электронной заявки гражданина на официальном сайте Мэра и Правительства Москвы, по телефону Единой справочной службы Правительства Москвы +7 (495) 777-77-77 или путем отправки сообщения на специальный короткий номер 7377.

1)Официальным сайтом Мэра и Правительства Москвы является сайт [www.mos.ru](http://www.mos.ru). Для получения цифрового пропуска посредством данного сайта необходимо зарегистрировать учетную запись, для чего необходимо подписать Соглашение о пользовании информационными системами и ресурсами города Москвы (далее-Соглашение). Данное соглашение универсально и рассчитано на неопределенный круг лиц, регистрирующихся на сайте (прилагается к настоящему административному иску).

Пункт 1.3 Соглашения: «Пользователь – физическое или юридическое лицо, **желающее получить или получившее в установленном порядке доступ к сервисам**, информационным ресурсам и информационным системам города Москвы.»

Пункт 1.5 Соглашения: «Сервис - программное приложение, программное и (или) техническое средство, **обеспечивающее взаимодействие внутри или между информационными системами, информационными ресурсами города Москвы**.».

Таким образом, получение цифрового пропуска как права на передвижение с использованием любого вида транспорта, в этом случае можно получить лишь приняв условия вышепоименованного соглашения.

**При этом, исходя из определения пользователя, право на передвижение предоставляется как сервис или услуга. Тогда как право на свободное передвижение является одним из неотъемлемых конституционных прав человека и ни при каких обстоятельствах не может рассматриваться как услуга.**

2)Получение цифрового пропуска посредством передачи персональных данных по телефонному номеру или смс-сообщения.

Предоставление любых персональных данных и их последующая обработка возможна только с согласия самого владельца персональных данных, в соответствии с вышепоименованными нормами.

При передаче информации посредством смс-сообщения или по телефонному номеру у передающего лица **не запрашивается согласие** на обработку персональных данных, в то время как **такая обработка происходит**. **При этом без согласия лица на такую обработку**, что является действием, противоречащим положениям ФЗ от 27.07.2006 N 152-ФЗ "О персональных данных", ч.1 ст.24 Конституции РФ.

**Считаем, что возложение на граждан оформления цифровых пропусков является не ограничительной мерой с целью защиты здоровья граждан (поскольку меры, обеспечивающие такую защиту уже были введены ранее, как указывалось выше), а незаконными действиями в отношении граждан; сбором информации о частной жизни и других персональных данных с неясной целью.**

В соответствии с Постановлением Конституционного Суда Российской Федерации №8-П от 27.03.1996 г., при ограничении прав и свобод человека и гражданина государство должно использовать не чрезмерные, а только необходимые и строго обусловленные этими целями меры, публичные интересы, перечисленные в ч.3 ст.55 Конституции РФ и могут оправдывать правовые ограничения прав и свобод, только если такие ограничения адекватны социально необходимому результату.

Дополнительно обращаем внимание, что согласно материалам Нюрнбергского процесса (20.11.1945 г. – 1.10.1946 г.), международный военный трибунал в числе прочих преступлений фашизма признал практику присвоения людям номеров и клеймения этими номерами людей преступлением против человечности, не имеющим срока давности (Материалы Нюрнбергского процесса. Москва. 1954. I Том).

1. **Указ Мэра №43-УМ противоречит нормативным правовым актам, имеющим большую юридическую силу, нормам международного права, а значит полежат признанию недействительным по основанию п.3 ч.8 ст.213 КАС РФ.**

1)Согласно п.4 ст.3 Закона г. Москвы от 28.06.1995 (ред. от 20.09.2017) «Устав города Москвы» (далее-Устав г.Москвы), в городе Москве признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права в соответствии с Конституцией Российской Федерации и законодательством.

Согласно ч.3-5, ч. 8 ст.41 Устава г.Москвы, в случаях, угрожающих безопасности и здоровью жителей города Москвы, нормальному функционированию систем жизнеобеспечения города Москвы, поддержанию правопорядка, Мэр Москвы вправе принимать необходимые меры по предупреждению экстремальных обстоятельств или ликвидации их последствий с последующим незамедлительным уведомлением тех органов государственной власти, в компетенцию которых входит решение данных вопросов.

**По вопросам своей компетенции Мэр Москвы издает обязательные для исполнения на всей территории города Москвы указы** и распоряжения и осуществляет контроль за их исполнением.

**Правовые акты, издаваемые Мэром Москвы, не могут противоречить Конституции Российской Федерации, федеральным конституционным законам, федеральным законам, принятым по предметам ведения Российской Федерации и совместного ведения Российской Федерации и города Москвы, указам Президента Российской Федерации, постановлениям Правительства Российской Федерации, Уставу и законам города Москвы.**

Согласно ч.2 ст.12 Устава г.Москвы, **законы и иные правовые акты города Москвы не могут противоречить федеральным законам, принятым по предметам ведения Российской Федерации и по предметам совместного ведения Российской Федерации и города Москвы. В случае противоречия закона города Москвы или иного правового акта города Москвы федеральному закону, принятому по предмету ведения Российской Федерации** или по предмету совместного ведения Российской Федерации и города Москвы, действует федеральный закон.

Согласно ч.1 ст.15 Конституции РФ, Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации.

Согласно ч.2 ст.55 Конституции РФ, **в Российской Федерации не должны издаваться законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина.**

Согласно ч.3 ст.56 Конституции РФ, **не подлежат ограничению права и свободы, предусмотренные статьями 20, 21, 23 (часть 1), 24, 28, 34 (часть 1), 40 (часть 1), 46 - 54** Конституции Российской Федерации.

Таким образом, **право на сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия продолжает действовать даже в условиях ограничения конституционных прав и свобод с целью защиты конституционно значимых ценностей.**

**Таким образом, право граждан на свободное передвижение также не подлежит ограничению.**

Соответственно, Указ Мэра №43-УМ, вдвойне противоречит законодательству, поскольку нарушает даже те права, которые неотчуждаемы ни при каких обстоятельствах, в соответствии с вышепоименованными положениями.

Подтверждение данных положений мы находим в Определении №5-Г00-137 от 29.12.2000 г. Верховного Суда Российской Федерации, где указано, что **ограничение прав и свобод гражданина возможны лишь на федеральном уровне, субъекты Российской Федерации, к числу которых относится Москва, не наделены такими полномочиями. Положения нормативного правового акта, принятого Москвой с превышением своих полномочий, правомерно признаются недействительными с момента его принятия.**

2) Федеральным законом "О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней" от 30.03.1998 N 54-ФЗ была ратифицирована Конвенция о защите прав человека и основных свобод (далее-Конвенция).

В соответствии со ст.8 Конвенции («право на уважение частной и семейной жизни»), каждый имеет право на уважение его личной и семейной жизни, его жилища и его корреспонденции. **Не допускается вмешательство со стороны публичных властей в осуществление этого права**, за исключением случаев, когда такое вмешательство предусмотрено законом и необходимо в демократическом обществе в интересах национальной безопасности и общественного порядка, экономического благосостояния страны, в целях предотвращения беспорядков или преступлений, для охраны здоровья или нравственности или защиты прав и свобод других лиц.

Согласно ст.2 Протокола №4 к Конвенции («свобода передвижения»), каждый, кто на законных основаниях находится на территории какого-либо государства, **имеет в пределах этой территории право на свободу передвижения** и свободу выбора местожительства. Каждый свободен покидать любую страну, включая свою собственную. **Пользование этими правами не подлежит никаким ограничениям**, кроме тех, которые предусмотрены законом и необходимы в демократическом обществе в интересах национальной безопасности или общественного спокойствия, для поддержания общественного порядка, предотвращения преступлений, охраны здоровья или нравственности или для защиты прав и свобод других лиц. Права, признанные в пункте 1, могут также, в определенных районах, подлежать ограничениям, вводимым в соответствии с законом и обоснованным общественными интересами в демократическом обществе.

Согласно ч.4 ст.15 Конституции РФ, **общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.**

В указанных нормах права мы видим, оговорки о возможности ограничений таких прав в случае, если такие ограничения преследуют цель в виде обоснованных общественных интересов в демократическом обществе. Однако, в случае оспариваемого Указа Мэра №43-УМ, данные оговорки не могут быть применимы в связи с тем, что **ограничительные меры, направленные на общественные интересы, безопасность и здоровье граждан уже были приняты ранее.**

 В соответствии со ст.10 Конституции РФ, государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. **Органы** законодательной, исполнительной и **судебной власти самостоятельны**.

Согласно ст.7 КАС РФ, при осуществлении административного судопроизводства судьи независимы, подчиняются только  Конституции  Российской Федерации и федеральному закону.

На основании изложенного,  руководствуясь [ст.17, ст.20, ст](http://base.garant.ru/70885220/a7b26eafd8fd23d18ca4410ac5359e0e/#block_17).ст. [208-212](http://base.garant.ru/70885220/baeafce66c063554f5efd9801f2a9c23/#block_208) Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, Конституцией Российской Федерации, Федеральным законом от 27.07.2006 N 152-ФЗ «О персональных данных»,

**прошу суд:**

признать недействующим указ Мэра Москвы от 11.04.2020 № 43-УМ «Об утверждении порядка оформления и использования цифровых пропусков для передвижения по территории города Москвы в период действия режима повышенной готовности в городе Москве», как противоречащий части 1 статьи 23 Конституции Российской Федерации («Каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени»), части 1 статье 24 Конституции Российской Федерации («Сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются.»), части 1 статье 27 Конституции Российской Федерации («Каждый, кто законно находится на территории Российской Федерации, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства.»), части 1 ст.8 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ (ред. от 31.12.2017) "О персональных данных" («Субъект персональных данных принимает решение о предоставлении его персональных данных и дает согласие на их обработку свободно, своей волей и в своем интересе. Согласие на обработку персональных данных должно быть конкретным, информированным и сознательным. Согласие на обработку персональных данных может быть дано субъектом персональных данных или его представителем в любой позволяющей подтвердить факт его получения форме, если иное не установлено федеральным законом…»), части 1 статьи 9 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ (ред. от 31.12.2017) «О персональных данных» («Обработка специальных категорий персональных данных, касающихся расовой, национальной принадлежности, политических взглядов, религиозных или философских убеждений, состояния здоровья, интимной жизни, не допускается…»), а также противоречащим Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 04.11.1950 г.

Приложения:

1. Копия [указа](http://base.garant.ru/73711482/) Мэра Москвы от 11.04.2020 № 43-УМ «Об утверждении порядка оформления и использования цифровых пропусков для передвижения по территории города Москвы в период действия режима повышенной готовности в городе Москве».
2. Копия Соглашения о пользовании информационными системами и ресурсами города Москвы, размещенного на сайте www.mos.ru.
3. Копия административного искового заявления для ответчика;
4. Подтверждение оплаты государственной пошлины.
5. Копия паспорта \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_
6. Копия паспорта\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_
7. Подтверждение направления материалов административного иска в адрес административного ответчика.
8. Подтверждение направления материалов административного иска в адрес Прокурора Тверской межрайонной прокуратуры г.Москвы.

Административные истцы: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

« » \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2020 г.