|  |
| --- |
| Прокуратура Ямало-Ненецкого автономного округа629003, ЯНАО, г. Салехард, ул. Богдана Кнунянца, д. 5телефон: (349-22) 4-22-50телефон: (349-22) 3-99-58почтовый адрес: prokyanao@ya.ruОт: заполнить свои данные ФИО, контактный номер телефона, адрес электронной почты |

 Жалоба

на незаконное бездействие

Управления Роспотребнадзора по Ямало-Ненецкому автономному округу

  03 сентября 2020 года я обратилась с жалобой в Управление Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Ямало-Ненецкому автономному округу (далее – Управление Роспотребнадзора), в которой просила принять меры в связи с осуществлением незаконного медицинского вмешательства в образовательной организации.

 03 сентября 2020 года исх. № 89-00-01/29-730 мне был направлен ответ на данное обращение, в котором Управление Роспотребнадзора указало на то, что для измерения температуры тела бесконтактными термометрами согласия не требуется, должностное лицо, ответственное за измерение температуры тела детям, нормативными документами не регламентировано, а измерение температуры тела ребенка самостоятельно с помощью собственного термометра недопустимо.

 Считаю, что указанная позиция не основана на законе и влечет за собой неправовое бездействие органа государственного надзора.

 Указанная позиция допускает возможности произвольного медицинского вмешательства без согласия законных представителей ребенка и антиконституционного ограничения права на доступ каждого к получению образования.

 Кроме того, собирая сведения о температуре тела ребенка, то есть сведения медицинского характера, нарушаются права в сфере сбора и обработки персональных данных несовершеннолетнего гражданина.

 Часть 1 статьи 43 Конституции РФ регламентирует, что каждый имеет право на образование, при этом в силу части 4 настоящей статьи основное общее образование обязательно.

 В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Федерального закона РФ от 29 декабря 2012 г. №273-ФЗ «Об образовании в РФ», «Государственная политика и правовое регулирование отношений в сфере образования основываются на следующих принципах: обеспечение права каждого человека на образование, недопустимость дискриминации в сфере образования».

 Согласно ч. 1 ст. 5 настоящего Федерального закона в Российской Федерации гарантируется право каждого человека на образование.

 В силу ч. 3 п.6 ст. 28 Федерального закона от 29.12.2012 N 273-ФЗ образовательная организация соблюдать права и свободы обучающихся, родителей (законных представителей) несовершеннолетних обучающихся, работников образовательной организации.

 Между тем, позиция Управления Роспотребнадзора, которая допускает принудительную термометрию, утверждая, что термометрия не является медицинским вмешательством, противоречит нормам законодательства об охране здоровья граждан.

 В силу пункта 1 стать 2 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» под здоровьем понимается состояние физического, психического и социального

благополучия человека, при котором отсутствуют заболевания, а также расстройства функций органов и систем организма.

 В соответствии с пунктом 5 вышеназванной статьи, вмешательству относится выполняемые медицинским работником и иным работником, имеющим право на осуществление медицинской деятельности, по отношению к пациенту, затрагивающие физическое или психическое состояние человека и имеющие профилактическую, исследовательскую, диагностическую, лечебную, реабилитационную направленность виды медицинских обследований и (или) медицинских манипуляций, а также искусственное прерывание беременности.

 Таким образом, измерение температуры человека при помощи измерительного медицинского прибора, в данном случае термометром – относится к диагностике.

 Тогда как под «профилактикой» в силу пункта 6 той же статьи понимается «комплекс мероприятий, направленных на сохранение и укрепление здоровья и включающих в себя формирование здорового образа жизни, предупреждение возникновения и (или) распространения заболеваний, их раннее выявление, выявление причин и условий их возникновения и развития, а также направленных на устранение вредного влияния на здоровье человека факторов среды его обитания».

 **При этом стоит отметить, что в пункте 5 статьи 2 указано, что и диагностика, и профилактика – относятся к «медицинскому вмешательству».**

 **Термометрия несовершеннолетних обучающихся, получающих образование в образовательных учреждениях, таких как детский сад, школа и т.п., - допустима исключительно с согласия родителя, ибо получение образования не может быть обусловлено проведением каких-либо медицинских и иных опытов, тем более, что предметом образовательных услуг является – получение образования, а не оказание медицинских услуг.**

 Кроме того, Конституцией РФ запрещено проводить какие-либо медицинские и иные опыты, эксперименты (часть 2 статьи 21).

 Поскольку термометрия (измерение температуры тела человека) – является медицинским вмешательством, т.к. относится к диагностике (пункт 7 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»), то в силу пункта 5 статьи 2 вышеназванного закона должно выполняться исключительно медицинским работником и иным работником, имеющим право на осуществление медицинской деятельности.

 Безусловно, предварительным условием медицинского вмешательства является дача информированного добровольного согласия гражданина или его законного представителя на медицинское вмешательство (часть 1 статьи 20 вышеуказанного ФЗ).

 Также в пункте 2.2 СП 3.1/2.4.3598-20 «Санитарно-эпидемиологические требования к устройству, содержанию и организации работы образовательных организаций и других объектов социальной инфраструктуры для детей и молодежи в условиях распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» указано, что результаты термометрического исследования заносятся в журнал в отношении лиц, с повышенной температурой.

 С учетом того, что температура тела у каждого человека разная, поскольку на это влияют индивидуальные характеристики организма (генетика, образ жизни, окружающая среда, менструальный цикл и т.д.), то прежде, чем установить является ли измеренная температура тела не соответствующей норме человека (завышенная, заниженная), важно о данном человеке собрать анамнез, на что естественно должно быть получено согласие

непосредственно этого человека и/ или его законного представителя (в зависимости от возраста «пациента»).

 Статьей 13 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» предусмотрено, что любые сведения о состоянии здоровья, иные сведения, полученные при медицинском обследовании - являются медицинской тайной и не подлежат разглашению (кроме письменного на то согласия в соответствии с частью 1 статьи 20 настоящего ФЗ).

 Более того, в соответствии с частью 1 статьи 11 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ «О персональных данных» « Сведения, которые характеризуют физиологические и биологические особенности человека, на основании которых можно установить его личность (биометрические персональные данные) и которые используются оператором для установления личности субъекта персональных данных, могут обрабатываться только при наличии согласия в письменной форме субъекта персональных данных, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи».

 В соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ «О персональных данных» «персональные данные - любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных)».

 Согласно части 3 статьи 3 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ «О персональных данных» «обработка персональных данных - любое действие (операция) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ),

обезличивание, блокирование, удаление, уничтожение персональных данных».

 Таким образом, доступ к указанным сведениям медицинского характера и к сведениям, составляющим медицинскую тайну, могут иметь только медицинские работники и только с предварительного разрешения родителя обучающегося.

 В случае внесения указанных сведений в журнал, эти сведения станут известны лицам, которые не являются медицинскими работниками (педагоги, воспитатели, социальные работники, охранники, вахтеры, администраторы и т.п.).

 Поскольку в РФ действует принцип иерархии законов, то есть верховенство Конституции и федерального законодательства над нормативно-правовыми актами, я вправе, ссылаясь на вышеуказанные положения закона, не соглашаться на проведение термометрии в отношении моего ребенка в школе, а руководство образовательной организации при этом, напротив, не вправе лишать или ограничивать моего ребенка права на образование, гарантированного Конституцией РФ.

 В силу ч. 2 ст. 10 Федеральный закон "О прокуратуре Российской Федерации" от 17.01.1992 N 2202-1 поступающие в органы прокуратуры заявления и жалобы, иные обращения рассматриваются в порядке и сроки, которые установлены федеральным законодательством.

 Согласно ч. 4 ст. 10 настоящего Федерального закона считаю, что при изложенных обстоятельствах прокурору надлежит принять установленные меры к нарушителю, то есть к Управлению Роспотребнадзора по Ямало-Ненецкому автономному округу.

 На основании изложенного, руководствуясь ст.10 Федерального закон "О прокуратуре Российской Федерации" от 17.01.1992 N 2202-1

Прошу:

1. Провести проверку по перечисленным мной нарушениям на предмет соответствия закону бездействия Управления Роспотребнадзора по Ямало-Ненецкому автономному округу по моему, Шуман Л.Н., обращению от 03.09.2020 года.
2. Обеспечить принятие соответствующих мер прокурорского реагирования для привлечения к ответственности должностных лиц Управлению Роспотребнадзора по Ямало-Ненецкому автономному округу, которым надлежало принять установленные законом меры по моему, Шуман Л.Н., обращению от 03.09.2020 года.

**Приложение:**

1. **Копия жалобы в Управление Роспотребнадзора от 03.09.2020;**
2. **Копия ответа Управление Роспотребнадзора от 03.09.2020.**

«\_\_\_\_»\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_2020 года

ПОДПИСЬ

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