

Содержание:

Image not found or type unknown



Введение

Формирование в России рыночной экономики вызывает необходимость постоянного совершенствования и поиска новых правовых средств государственного регулирования предпринимательской деятельности. При этом воздействие на субъектов предпринимательской деятельности реализуется в форме обязательных требований, которые предъявляются к ним на разных стадиях осуществления определенных видов предпринимательской деятельности. В ряду таких требований установлено и требование, состоящее в необходимости получения предпринимательской лицензии. Причем регламентация этого требования, как на уровне законодательных актов, так и принимаемыми в соответствии с ними подзаконных нормативных актов, позволяет утверждать, что сложился правовой институт лицензирования предпринимательской деятельности .

Рассмотрение проблем лицензирования предпринимательской деятельности является достаточно актуальным, поскольку значительное число видов предпринимательской деятельности подлежит лицензированию. Также в современных условиях развития предпринимательства в России актуальной является проблема контроля государства в лице различных органов за деятельностью хозяйствующих субъектов. Этот контроль преследует двоякую цель. Во-первых, с помощью контроля происходит упорядочение создания и деятельности предпринимателей. Так, с помощью контроля, избегается создание "фирм-однодневок", не способных отвечать по своим обязательствам, тем самым государство охраняет права и свободы своих граждан. Во-вторых, государство стремится извлечь доход для себя и защитить свои права, монополии на наиболее приоритетные виды деятельности.

Объектом исследования является лицензируемая предпринимательская деятельность.

Предметом исследования стали нормативно-правовые акты, регламентирующие общие и специальные вопросы лицензирования отдельных видов

предпринимательской деятельности, исследования ведущих ученых-юристов в области предпринимательского права, административного и гражданского права, а также теории государства и права.

Цель исследования состоит в том, чтобы на основе теории предпринимательского, административного и гражданского права провести комплексное исследование проблем регулирования лицензирования предпринимательской деятельности.

Теоретической основой исследования являются научные труды отечественных правоведов как в области общей теории права, так и отраслевых юридических наук. Среди них следует выделить работы Анохина В.С., Ваниева А.Г., Гандилова Т.М., Дойникова И.В., Ершовой И.В., Евдокимовой В.Н., Шестакова А.В.

Развитие института лицензирования

Правовой институт лицензирования предпринимательской деятельности является относительно новым в российском законодательстве. Его формирование произошло в начале 90-х годов XX века. Оно было связано с переходом России к рыночной экономике и становлением российской государственности. Именно в этот период назрела необходимость особого вида государственного надзора за деятельностью предпринимателей, занимающихся различными видами деятельности.

В современных условиях развития предпринимательства в России актуальной является проблема надзора государства в лице различных органов за деятельностью хозяйствующих субъектов. Этот надзор преследует двоякую цель.

Во-первых, с помощью надзора происходит упорядочение создания и деятельности предпринимателей. Так, с помощью надзора, избегается создание «фирм-однодневок», не способных отвечать по своим обязательствам, тем самым государство охраняет права и свободы своих граждан.

Во-вторых, государство стремится извлечь доход для себя и защитить свои права, монополии на наиболее приоритетные виды деятельности.

Именно лицензирование, являясь одним из видов надзора, представляет собой особый вид государственной деятельности, направленной на обеспечение прав, законных интересов, нравственности и здоровья граждан, обеспечение обороны страны и безопасности государства.[1] Из данного определения становится ясно,

что лицензирование как вид государственного надзора защищает как публичные, так и частные интересы.

Наибольшие темпы развития института лицензирования наблюдались в период 1995—1998 гг., когда получила распространение практика регулирования лицензионных отношений постановлениями федерального Правительства и, в значительно меньшем объеме, указами Президента России. Важную роль в развитии института лицензирования сыграло принятие в 1994 и 1996 году двух частей Гражданского Кодекса РФ. С принятием Государственной Думой 21 октября 1994 г. части первой ГК РФ проблема адекватного соотношения лицензионного регулирования в федеральных законах и подзаконных актах стала одной из наиболее актуальных. Практически все виды коммерческой, а также отдельные виды некоммерческой деятельности в это время подлежали лицензированию. Однако легитимная предпринимательская деятельность сдерживалась ввиду явно недостаточного развития правового поля. Правовая регламентация института лицензирования осуществлялась в этот период федеральными законами, законами РФ, РСФСР, СССР, а также многочисленными подзаконными актами. Их применение при отсутствии базового федерального закона о лицензировании порождало многочисленные коллизии, содействовало противоправной деятельности лицензиатов и должностных лиц лицензирующих органов.

Принятый в 1998 году Федеральный Закон «О лицензировании отдельных видов деятельности» стал тем нормативным правовым актом, который подвел своеобразный промежуточный итог в становлении лицензирования как правового института. Благодаря его принятию были созданы предпосылки законодательного обеспечения конституционных гарантий граждан в сфере экономической деятельности.[2] Но этот закон, несмотря на всю его прогрессивность, просуществовал недолго, ибо, как представляется, содержал излишнее количество лицензируемых видов деятельности. В этой связи в 2001 году назрела необходимость в сокращении их количества. Это сокращение и произошло при принятии Федерального Закона от 8 августа 2001 года «О лицензировании отдельных видов деятельности».

Понятие « лицензирование », обозначающее разновидность разрешительной политики государства, относительно недавно введено в обиход отечественной административно-правовой науки и науки предпринимательского права. В деятельности исполнительно-распорядительных органов императорской (царской) России методы лицензирования применялись в период так называемой континентальной блокады (1811—1812 гг.). В этот период была ограничена

внешнеторговая деятельность Англии из-за ее острого конфликта с Францией. Россия выдавала лицензии для торговли с Англией, именуемые «льготными письмами» (Freibriefe).

Однако участие Российской империи в континентальной блокаде, выразившееся во введении кратковременного лицензирования в сфере внешнеторговой деятельности России, существенно ущемляло интересы отечественных товаропроизводителей. И, как представляется, эта мера в большей степени носила политический характер, чем экономико-правовой.

Применение методов лицензирования в условиях советской правовой системы было весьма ограниченным. В сфере экспортно-импортной деятельности выдача лицензий Министерством внешней торговли Союза ССР и последующее заключение договоров государственными торговыми организациями представляли собой одну из форм реализации монополии внешней торговли. В качестве второй разновидности лицензирования, предусмотренной советской правовой системой, можно было рассматривать выдачу разрешения на использование изобретения или иного технического достижения, предоставляемого на основании лицензионного договора. В области права интеллектуальной собственности существовал и существует лицензионный договор, который, на мой взгляд, не имеет ничего общего с лицензированием как формой государственного надзора.[3]

Развитие института лицензирования на рубеже 1991 - 1992 гг. обусловлено сменой экономических и правовых формаций; государство в этих условиях было заинтересовано в интенсификации частнопредпринимательской деятельности, однако ее осуществление вне государственной регламентации не представлялось возможным. Назрела необходимость введения методов действенного обеспечения защиты прав граждан и экономической безопасности России. Одним из таких методов и стало лицензирование.

Практика лицензирования получила особое развитие в 1994 г. в связи с принятием Правительством РФ базисного постановления, регламентирующего осуществление органами исполнительной власти выдачу, приостановление и аннулирование лицензий: только за период 1994 - 1998 гг. (вплоть до принятия ФЗ от 25 сентября 1998 г. «О лицензировании отдельных видов деятельности») органы исполнительной власти осуществляли лицензирование свыше 900 видов коммерческой и даже (в редких случаях) некоммерческой деятельности.

Современный этап развития лицензирования характеризуется сокращением числа лицензируемых видов деятельности. Это связано, прежде всего, с тем, что избыток лицензируемых видов деятельности порождает т.н. «административные барьеры», избыток которых мешает развитию государства с рыночной экономикой.

К сожалению, правовые аспекты института лицензирования освещены в литературе в недостаточной мере и достаточно поверхностно. Тем не менее, лицензирование как относительно новое и достаточно сложное социально-правовое явление представляется достаточно интересным для изучения, особенно в настоящее время - в эпоху развития рыночной экономики и становления относительно новой российской государственности.

Юридическая природа, сущность и основные принципы лицензирования

Несмотря на обширную нормативную базу, правовой аспект института лицензирования исследован недостаточно полно. Дискуссионным является вопрос о сущности и юридической природе этого института.

По мнению Ж.А. Ионовой, лицензирование является формой легитимации предпринимательства.[4] Эта точка зрения наиболее часто встречается в литературе. Пожалуй, с ней можно согласиться, но лишь отчасти. Точнее было бы сказать, что лицензирование является формой легализации отдельных видов предпринимательской деятельности.

О. Олейник считает, что «лицензирование – это правовой режим начала и осуществления отдельных, признанных законодательством, видов предпринимательской деятельности, предполагающий:

- государственное подтверждение и определение пределов права на ведение хозяйственной деятельности;
- государственный контроль за осуществлением деятельности;
- возможность прекращения деятельности по особым основаниям органами государства».[5]

В данном определении речь идет о праве, которое появляется у юридического лица при лицензировании, однако не раскрывается содержание этого права.

А.И. Цихоцкая считает, что реальным содержанием лицензирования является организационно-корректирующее воздействие государства на управляемый объект и что лицензирование - это одна из функций государственного управления, то есть один из наиболее общих и типичных способов воздействия государства на хозяйствующих субъектов.[6] Но и данное определение не раскрывает правового содержания лицензирования.

В целом эти точки зрения позволяют выделить несколько аспектов такого явления, как лицензирование.

Во-первых, лицензирование, как специфический вид деятельности компетентных органов, представляет собой комплекс мероприятий по предоставлению, отзыву, приостановлению действия лицензий и т.п., проводимых органами государства в рамках их компетенции. Наиболее близкое определение присутствует в действующем законодательстве.

Во-вторых, лицензирование, как правовой институт, представляет систему правовых норм, регулирующих отношения в области предоставления, отзыва, аннулирования, приостановления действия лицензий, надзора за выполнением субъектами лицензионных отношений правил лицензирования, привлечения к ответственности нарушителей этих правил. Сюда же можно включить особенности лицензирования отдельных видов предпринимательской деятельности.

В-третьих, лицензирование, как процедура, есть обязательное условие возникновения специальной правоспособности, дееспособности, деликтоспособности лицензиата в области осуществления лицензируемого вида деятельности.

В-четвертых, лицензирование, как форма государственного управления, инструмент государственной политики, рассматривается как определенный рычаг воздействия на деятельность предпринимателей при осуществлении им отдельных видов деятельности.

Закон о лицензировании (ст. 2) дает следующее легитимное определение: «Лицензирование – это мероприятия, связанные с предоставлением лицензий, переоформлением документов, подтверждающих наличие лицензий, приостановлением и возобновлением действия лицензий, аннулированием лицензий и контролем лицензирующих органов за соблюдением лицензиатами при осуществлении лицензируемых видов деятельности соответствующих лицензионных требований и условий».

Здесь, как представляется, сделан «бюрократический» уклон на то, что лицензирование является комплексом действий органов государства. Хотя, в большей степени, лицензирование представляет собой один из наиболее распространенных способов обеспечения общегосударственных интересов в сфере частноправовой деятельности. Как уже говорилось выше, в условиях советской правовой системы он применялся редко ввиду очевидного примата публично-правовых институтов над интересами субъектов предпринимательской деятельности. Воздействие государства в это время могло быть обеспечено ужесточением надзора в сфере частноправовой деятельности. Становление же рыночной экономики вызвало к жизни этот метод государственного управления.

Лицензирование является особым методом регламентации общественных отношений: взаимоотношения лицензиата с лицензирующими органами, государственными надзорными и контрольными органами основаны на властном подчинении одной стороны другой, - именно данное обстоятельство согласно пункту 3 статье 2 ГК РФ, практически исключает применение в этой сфере гражданского законодательства.

Хотя ГК РФ в статье 49 отмечает, что юридические лица вправе заниматься любой деятельностью, которая разрешена законом и зафиксирована в уставе, но есть виды деятельности, для занятия которыми необходимо получить специальное разрешение - лицензию. Это правило распространяется на все юридические лица и индивидуальных предпринимателей.

Из смысла статьи 49 ГК РФ можно сделать вывод, что лицензией является специальное разрешение, на основании которого юридическое лицо имеет право заниматься видами деятельности, перечень которых устанавливается законом.

Видимо, статья 49 ГК РФ нуждается в корректировке.

Во-первых, к юридическим лицам нужно добавить и индивидуальных предпринимателей.

Во-вторых, вместо слов «устанавливается законом» нужно использовать «устанавливаются федеральными законами», т.к. действие Закона о лицензировании распространяется не на все лицензируемые виды деятельности, следовательно, единого закона в этой области просто нет.[7]

Гораздо более удачно сформулировано определение лицензии в Законе о лицензировании. В соответствии со статье 2 Закона лицензия - специальное

разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю.

Лицензионные требования и условия устанавливаются положениями о лицензировании конкретных видов деятельности. В то же время в статье 3 Закона о лицензировании зафиксированы принципы осуществления лицензирования. Это:

- обеспечение единства экономического пространства на территории РФ. Этот принцип выражается в том, что, во-первых, почти все лицензируемые виды деятельности регламентируются федеральными актами; во-вторых, при наличии договора между субъектами РФ лицензия, выданная на территории одного субъекта РФ, может действовать и на территории другого субъекта; в-третьих, размер лицензионного сбора одинаковый на всей территории РФ, и т.д.;
- установление единого перечня лицензируемых видов деятельности. Этот перечень установлен Постановлением Правительства РФ от 11 февраля 2002 г. № 135 «О лицензировании отдельных видов деятельности»;
- установление единого порядка лицензирования на территории Российской Федерации. Этот порядок установлен федеральными актами;
- установление лицензионных требований и условий положениями о лицензировании конкретных видов деятельности. В развитие положений Закона и Постановления о лицензировании Правительство РФ приняло положения о лицензировании конкретных видов деятельности.[8] Ранее эти положения утверждались федеральными министерствами, их структурными подразделениями, органами власти субъектов РФ;
- гласность и открытость лицензирования. Этот принцип выражается в том, что все законы и иные нормативно-правовые акты, касающиеся лицензирования, подлежат официальному опубликованию (ч. 3 ст. 15 Конституции РФ);
- соблюдение законности при осуществлении лицензирования. Этот принцип также закреплён в Конституции РФ (ч.2 ст.15) и выражается в обязанности каждого соблюдать предписания законов, иных нормативно-правовых актов.

Процедура лицензирования предпринимательской деятельности

Индивидуальные предприниматели – самая распространенная разновидность субъектов лицензионных отношений. Все виды лицензируемой деятельности, осуществляемой физическими лицами, относятся к предпринимательской деятельности. Индивидуальные предприниматели действуют без образования юридического лица, их гражданская правоспособность совпадает с правоспособностью юридических лиц – коммерческих организаций; таким образом, основная цель деятельности индивидуальных предпринимателей, наделенных полномочиями лицензиата, заключена в извлечении прибыли.

В юридической литературе лицензирование рассматривают наряду с государственной регистрацией формой легитимации предпринимательства.[9] Поэтому, решив заняться видами деятельности, осуществление которых требует специального разрешения, выдаваемого уполномоченными органами государственной власти, индивидуальный предприниматель должен в установленном законом порядке получить лицензию. Возникающие при этом правовые отношения между лицензирующими органами и предпринимателями являются правоотношениями «по вертикали», т.к. складываются в порядке государственного регулирования экономики при осуществлении особого вида публичной деятельности - лицензионной. При этом сам предприниматель берет на себя обязательства вести такую деятельность, соблюдая особенности, специальные установленные правила ее осуществления, а государство предоставляет ему право вести эту деятельность.

Лицензирование представляет собой одно из средств государственного регулирования рынка – единую систему оценки условий, содержания и результатов предпринимательской деятельности.[10]

Правовая база лицензирования весьма обширна. Особую роль в ней играют законы, и прежде всего новый Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее - Закон N 128-ФЗ), который вступил в силу по истечении шести месяцев со дня официального опубликования. С этого момента утрачивают силу Федеральный закон с аналогичным названием от 25 сентября 1998 г. N 158-ФЗ с изменениями и дополнениями, внесенными в него в 1998 - 2000 гг., и другие законы. Согласно статье 18 Закона N 128-ФЗ федеральные законы и иные нормативные правовые акты, регулирующие порядок лицензирования отдельных видов деятельности, предусмотренных пункте 2 статьи 1 данного Закона, действуют в части, не противоречащей ему, и подлежат приведению в соответствие с ним.

Значение этого акта в том, что в нем закреплён единый перечень лицензируемых видов деятельности и унифицирована процедура лицензирования.

В юридической литературе отмечается, что в российском законодательстве о лицензировании на различных этапах его развития лицензия рассматривалась как:

1) документ (п. 1 Порядка ведения лицензионной деятельности, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 24 декабря 1994 г. N 1418);

2) право (ст. 2 Закона о лицензировании 1998 г.);

3) юридический факт в форме соответствующего решения (ч. 3 п. 1 ст. 49 ГК РФ).

[11] Закон о лицензировании 2001 г. устанавливает, что лицензией считается специальное разрешение лицензирующих органов на осуществление конкретного вида деятельности (абз. 2 ст. 2).

Лицензия является основанием возникновения правоспособности, т.е. возможности заниматься определенными видами деятельности, перечень которых определяется законом (ст. 49 ГК РФ). Приобретаемая на основании лицензии правоспособность обуславливает персонифицированный характер лицензии, т.е. лицензируемая деятельность может выполняться только конкретным индивидуальным предпринимателем-лицензиатом.

К такому же выводу приходит и Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ в Постановлении от 31 августа 1999 г. N 422/99.[12] Дело рассматривалось по иску предпринимателя М., частнопрактикующего врача, о признании недействительным решения комиссии по лицензированию и сертификации медицинской деятельности, в соответствии с которым истец был лишен лицензии на занятие медицинской деятельностью. Причиной, послужившей основанием для лишения лицензии, стало нарушение истцом условий ее действия, выразившееся в допуске к осуществлению стоматологической медицинской помощи другого физического лица. Президиум ВАС РФ постановил, что право на занятие частной медицинской практикой является сугубо индивидуальным и действие лицензии частнопрактикующего врача не может быть распространено на других лиц. Допуск к такой деятельности другого лица является нарушением условий действия лицензии.

У многих начинающих предпринимателей возникает закономерный вопрос: на какой вид деятельности надо получать лицензию? В настоящее время используется два основных критерия определения лицензируемых видов деятельности: во-

первых, потенциальная опасность того или иного вида деятельности, т.е. возможность нанесения ущерба правам, законным интересам, здоровью граждан, обороне страны и безопасности государства, культурному наследию народов Российской Федерации; во-вторых, невозможность регулирования иными методами, кроме лицензирования.

Подготовка и принятие Закона N 128-ФЗ сопровождались многочисленными высказываниями государственных деятелей о том, что перечень лицензируемых видов деятельности неоправданно расширен, служит источником коррупции и нуждается в радикальном сокращении (высказывалось мнение о необходимости сохранения лицензирования 60 - 80 видов деятельности).[13] В конечном итоге перечень лицензируемых видов деятельности в Законе не подвергся столь резкому сокращению и в настоящее время насчитывает 119 видов деятельности. Введение лицензирования иных видов деятельности возможно только путем внесения изменений или дополнений в эту статью. Прежний Федеральный закон от 25 сентября 1998 г. предусматривал более двухсот лицензируемых видов деятельности, к тому же этот перечень неуклонно расширялся. Однако утверждать, что теперь почти вдвое сократилось число лицензируемых видов деятельности, по нашему мнению, едва ли возможно, поскольку одновременно расширен круг видов деятельности, на которые данный Закон не распространяется.

Законодатель сделал основной акцент на сохранении лицензирования видов деятельности, связанных с техникой, технологиями, источниками повышенной опасности. В отдельные группы можно выделить виды деятельности, нарушение порядка осуществления которых может причинить ущерб здоровью граждан (фармацевтическая деятельность, производство лекарственных средств, деятельность по распространению лекарственных средств и изделий медицинского назначения, медицинская деятельность, деятельность, связанная с использованием возбудителей инфекционных заболеваний, производство дезинфекционных и дератизационных средств и т.п.), а также их правам и законным интересам (деятельность инвестиционных фондов, деятельность негосударственных пенсионных фондов, деятельность, связанная с трудоустройством граждан РФ за пределами РФ, и т.п.).

Следует перечислить виды деятельности, на осуществление которых больше не требуется наличие лицензии: риэлторская деятельность; издательская деятельность; полиграфическая деятельность; деятельность по производству и розливу минеральной и природной питьевой воды; оптовая реализация

минеральной и природной питьевой воды; реализация предметов антиквариата.

Сохранилось лицензирование таких распространенных видов предпринимательской деятельности, как: аудиторская деятельность; оценочная деятельность; заготовка, переработка и реализация лома цветных металлов; заготовка, переработка и реализация лома черных металлов; организация и содержание тотализаторов и игорных заведений; публичный показ аудиовизуальных произведений, если указанная деятельность осуществляется в кинозале; производство табачных изделий.

Отдельные виды деятельности, ранее не лицензировавшиеся, теперь, после вступления в силу Закона N 128-ФЗ, будут подлежать лицензированию, например деятельность по продаже прав на клубный отдых (так называемый "таймшер").

В предыдущем Законе о лицензировании отдельных видов деятельности тем не менее содержалась оговорка о том, что подлежат лицензированию не только прямо названные виды деятельности (ст. 17), но и неназванные виды, лицензирование которых предусмотрено иными федеральными законами, вступившими в силу ранее Закона N 158-ФЗ (ст. 17, п. 2 ст. 19). Таким образом, лицензированию подлежали виды деятельности, которые, во-первых, не попадали под действие Закона N 158-ФЗ, во-вторых, были прямо перечислены в этом Законе и, в-третьих, хотя и не были перечислены в Законе N 158-ФЗ, но были установлены более ранними федеральными законами. Вместе с тем прекращалось лицензирование многих видов деятельности, которое было установлено указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ и подобными подзаконными актами (например, с момента вступления в силу Закона N 158-ФЗ было отменено лицензирование оказания платных юридических услуг, введенное постановлением Правительства РФ). К тому же перечень лицензируемых видов деятельности, названный в Законе N 158-ФЗ, не был исчерпывающим и заставлял предпринимателей постоянно обращаться к иным федеральным законам. К примеру, лицензирование торговли автомобилями было установлено Федеральным законом от 10 декабря 1995 г. N 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения», туроператорская и турагентская деятельность - Федеральным законом от 24 ноября 1996 г. N 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации».

В статье 5 Закона N 128-ФЗ прописано, что Правительство Российской Федерации определяет федеральные органы исполнительной власти, осуществляющие лицензирование конкретных видов деятельности. В связи с этим в настоящее

время принято Постановление Правительства РФ от 11 февраля 2002 г. N 135 «О лицензировании отдельных видов деятельности»[14], из которого следует, что функции по лицензированию в отношении наиболее распространенных видов деятельности, в частности, осуществляют:

- МВД России – негосударственная (частная) охранная и сыскная деятельность;
- Минздрав России – деятельность по распространению лекарственных средств и изделий медицинского назначения; медицинская деятельность; фармацевтическая деятельность;
- МЧС России – производство табачных изделий;
- Минсельхоз России – деятельность по разведению племенных животных, а также по производству и использованию племенной продукции (материала) (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд индивидуального предпринимателя); деятельность по хранению зерна и продуктов его переработки;
- Минтранс России – перевозка морским и водным транспортом пассажиров и грузов; перевозка пассажиров на коммерческой основе легковым автомобильным транспортом;
- Минтруд России – деятельность по оказанию протезно-ортопедической помощи;
- Минфин России – аудиторская деятельность;
- Минэкономразвития России – турагентская деятельность и деятельность по продаже прав на клубный отдых;
- Госкомспорт России - организация и содержание тотализаторов и игорных заведений.

Постановлением Правительства «О лицензировании отдельных видов деятельности» утвержден Перечень тех видов деятельности, лицензирование которых помимо федеральных органов исполнительной власти находится в ведении органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации:

- производство дезинфекционных, дезинсекционных и дератизационных средств;
- ветеринарная деятельность;

- заготовка, переработка и реализация лома цветных металлов;
- заготовка, переработка и реализация лома черных металлов;
- публичный показ аудиовизуальных произведений, если указанная деятельность осуществляется в кинозале.

Необходимо обратить внимание на то, что если индивидуальный предприниматель осуществляет несколько лицензируемых видов деятельности, то потребуется лицензия на каждый вид.

Для получения лицензии соискатель представляет следующие документы:

- 1) заявление о предоставлении лицензии с указанием фамилии, имени, отчества, места жительства индивидуального предпринимателя, данных документа, удостоверяющего личность. В заявлении также указывается лицензируемый вид деятельности, который индивидуальный предприниматель намерен осуществлять. Бланк заявления можно получить в лицензирующем органе;
- 2) копию свидетельства о государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя (с предъявлением оригинала в случае, если копия не заверена нотариусом);
- 3) копию свидетельства о постановке соискателя лицензии на учет в налоговом органе (с предъявлением оригинала в случае, если копия не заверена нотариусом);
- 4) документ, подтверждающий уплату лицензионного сбора за рассмотрение лицензирующим органом заявления о предоставлении лицензии;
- 5) сведения о квалификации работников соискателя лицензии.

Кроме указанных документов в положениях о лицензировании конкретных видов деятельности может быть предусмотрено представление иных документов, наличие которых при осуществлении конкретного вида деятельности установлено соответствующими федеральными законами, а также иными нормативными правовыми актами.

В соответствии с законодательством Российской Федерации соискатель лицензии несет ответственность за предоставление недостоверных или искаженных сведений. Все документы должны быть приняты по описи. Лицензирующий орган обязан вручить заявителю копию описи с отметкой о дате приема документов.

За рассмотрение лицензирующим органом заявления о предоставлении лицензии взимается лицензионный сбор в размере 300 руб.

Пунктом 2 статьи 9 Закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» определяется, что лицензирующий орган принимает решение о предоставлении лицензии или об отказе в предоставлении лицензии в срок, не превышающий шестидесяти дней со дня получения заявления о предоставлении лицензии и необходимых документов. Соответствующее решение оформляется приказом лицензирующего органа. Вместе с тем сохраняется возможность установления в положении о лицензировании конкретного вида деятельности более коротких сроков принятия решения о предоставлении или об отказе в предоставлении лицензии.

Если принято положительное решение, соискателю лицензии направляется письменное уведомление с указанием реквизитов банковского счета и срока оплаты лицензионного сбора. Это второй обязательный платеж в процессе лицензирования. Его размер составляет 1000 руб.

Отметим, что новый Закон более конкретен в решении финансовых вопросов лицензирования. Тогда как положения предыдущего Закона с аналогичным названием, ставившие размер сбора в зависимость от МРОТ, на наш взгляд, представляются более удачными по сравнению с конкретными суммами, установленными в Законе N 128-ФЗ. Последний не учитывает такие немаловажные и изменчивые факторы, как инфляция, изменение цен и уровня минимальной зарплаты в стране. В течение трех дней после предоставления соискателем лицензии документа, подтверждающего уплату лицензионного сбора, лицензирующий орган выдает документ, подтверждающий наличие лицензии. При этом какая-либо дополнительная плата не взимается.

Федеральный закон содержит исчерпывающий перечень оснований для отказа в выдаче лицензии: наличие в документах, представленных соискателем лицензии, недостоверной или искаженной информации; несоответствие соискателя лицензии, принадлежащих ему или используемых им объектов лицензионным требованиям и условиям.

В связи с этим лицензирующий орган не вправе отказать в выдаче лицензии по причине нецелесообразности хозяйственной деятельности, в частности достаточности того или иного вида товаров или услуг на рынке. На практике это будет означать следующее: вам не могут отказать в выдаче лицензии на

производство патронов только на том основании, что вы собираетесь выпускать по два патрона в год.[15]

Отказ в выдаче лицензии, а также бездействие лицензирующего органа могут быть обжалованы в судебном и административном порядке.

Отметим, что в некоторых случаях действующие положения о лицензировании не упоминают в качестве соискателей лицензий индивидуальных предпринимателей, что служит основанием для отказа в выдаче им соответствующих разрешений на определенные виды деятельности. Подобная практика ущемляет права предпринимателей и вынуждает их создавать общества с ограниченной ответственностью для того, чтобы получать лицензии уже на эти общества. Это ведет к дополнительным расходам для предпринимателей. Если предприниматель не желает создавать общество с ограниченной ответственностью, а хочет получить нужную ему лицензию именно на себя, при взаимодействии с лицензирующими органами ему можно сослаться на судебное решение Верховного Суда РФ от 4 февраля 2003 г.

В соответствии с данным решением индивидуальный предприниматель Нидерштрат В.В. обратилась в Верховный Суд РФ с заявлением о признании незаконными и не подлежащими применению положений Постановления Правительства Российской Федерации от 1 июля 2002 г. N 489 в части, препятствующей осуществлению фармацевтической деятельности субъектами предпринимательства без образования юридического лица. В обоснование требований в заявлении указано, что Нидерштрат В.В. осуществляет фармацевтическую деятельность на основании свидетельства о государственной регистрации в качестве предпринимателя без образования юридического лица. Она направила в Фармацевтический комитет администрации Костромской области письмо с просьбой разъяснить порядок оформления лицензии на осуществление фармацевтической деятельности. Письмом от 19 декабря 2002 г. ей был дан ответ, что в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 1 июля 2002 г. N 489 не предусмотрено предоставление лицензий на фармацевтическую деятельность индивидуальным предпринимателям. Таким образом, в получении лицензии ей было отказано.

Заявительница указала, что оспариваемые предписания правовых актов Правительства Российской Федерации нарушают ее право на свободу экономической деятельности, противоречат Федеральному закону «О лицензировании отдельных видов деятельности» и другим законодательным актам

Российской Федерации.

Суд счел, что требования индивидуального предпринимателя Нидерштрат В.В. подлежат удовлетворению по следующим основаниям. Согласно пункту 1 ст. 17 Федерального закона от 8 августа 2001 г. N 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» фармацевтическая деятельность подлежит лицензированию. В соответствии со статьей 2 названного Закона «соискателем лицензии» и «лицензиатом» может быть как юридическое лицо, так и индивидуальный предприниматель. Таким образом, Федеральный закон «О лицензировании отдельных видов деятельности» не содержит ограничений на осуществление фармацевтической деятельности индивидуальными предпринимателями. Не содержится таких ограничений и в других федеральных законах. Между тем в оспариваемом Положении индивидуальные предприниматели не названы в числе лиц, которые осуществляют фармацевтическую деятельность. С учетом вышеизложенного суд пришел к выводу, что указанные лица фактически лишаются права на занятие фармацевтической деятельностью. При таких обстоятельствах требования заявительницы о признании частично незаконными п. 1, 2, 5 и 16 Положения подлежат удовлетворению в силу части 3 статьи 253 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

В рассматриваемой ситуации правомерна будет и постановка вопроса о взыскании в пользу предпринимателя убытков в виде дополнительных расходов на вынужденное создание предприятия либо расходов по оплате услуг адвоката по оспариванию в суде необоснованного отказа в выдаче лицензии.

После получения документа, подтверждающего наличие лицензии, индивидуальный предприниматель вправе осуществлять указанный в этом документе вид деятельности. При этом передача лицензиатом своих прав и обязанностей, возникающих в связи с осуществлением лицензируемой деятельности, не допускается.

Лицензия – срочный документ. В соответствии со статьей 8 Закона N 158-ФЗ срок действия лицензии должен был устанавливаться положением о лицензировании конкретного вида деятельности, но не мог быть менее 3 лет. При этом федеральными законами и положениями о лицензировании конкретных видов деятельности мог устанавливаться бессрочный характер действия лицензий.

Статьей 8 нового Закона определяется, что срок действия лицензии не может быть менее пяти лет и по его окончании может быть продлен по заявлению лицензиата.

Продление срока действия лицензии производится в порядке, установленном для переоформления документа, подтверждающего наличие лицензии. Таким образом, принятым Законом подтверждается норма о том, что положениями о лицензировании конкретных видов деятельности может быть предусмотрено бессрочное действие лицензии. Вместе с тем из нового Закона исключено положение о том, что по заявлению соискателя лицензия может быть выдана на срок меньше предусмотренного положением о лицензировании того или иного вида деятельности.

При определенных обстоятельствах, например в случаях изменения имени и места жительства индивидуального предпринимателя либо утраты документа, подтверждающего наличие лицензии, лицензиат обязан в течение пятнадцати дней подать заявление о переоформлении соответствующего документа (не позднее чем через 15 дней) с приложением документов, подтверждающих указанные обстоятельства. Одновременно лицензирующий орган вносит изменения в реестр лицензий. Переоформление осуществляется за плату в размере 100 руб. в течение 10 дней со дня получения заявления лицензиата.

Каким документом может быть подтверждена утрата документа о наличии лицензии, в Законе не указано. Представляется, что осуществление соответствующей деятельности без переоформления документа о наличии лицензии в случае его утраты не может рассматриваться как занятие данной деятельностью без лицензии. Отказ в переоформлении документа Законом не предусмотрен.

Лицензия теряет юридическую силу в случае прекращения действия свидетельства о государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя.

Следует также отметить, что лицензирующие органы имеют право приостановить действие лицензии. Эта мера применяется в случае выявления неоднократных нарушений или грубого нарушения лицензиатом лицензионных требований и условий.

Новым Федеральным законом предусмотрена возможность аннулирования лицензии по решению лицензирующего органа или суда. В основном этот вопрос отнесен к ведению суда. Единственный случай, когда лицензирующий орган может принять решение об аннулировании лицензии, - это неуплата в течение трех месяцев лицензионного сбора. В иных случаях лицензия аннулируется по решению

суда на основании заявления лицензирующего органа, выдавшего лицензию, по следующим основаниям:

- если нарушение лицензиатом лицензионных требований и условий повлекло за собой нанесение ущерба правам, законным интересам, здоровью граждан, обороне страны и безопасности государства, культурному наследию народов Российской Федерации;

- если лицензиат в установленный срок не устранил нарушения, повлекшие за собой приостановление действия лицензии.

По своей юридической природе приостановление лицензии и аннулирование лицензии близки к мерам административного принуждения. Как известно, эти меры подразделяются на административно-предупредительные, меры административного пресечения и меры административной ответственности. В связи с существующими противоречиями в законодательстве невозможно однозначно ответить на вопрос, к какому виду административного принуждения следует относить приостановление действия лицензии и аннулирование лицензии.
[16]

Так, по Таможенному кодексу отзыв лицензии, выданной таможенным органом РФ на осуществление определенного вида деятельности, рассматривается в качестве самостоятельного взыскания. Это взыскание может применяться как дополнительное взыскание к владельцам таможенных складов, магазинов беспошлинной торговли, свободных складов, складов временного хранения, а также к таможенным брокерам, таможенным перевозчикам или специалистам по таможенному оформлению за нарушение ими таможенных правил, если эти правонарушения совершены в связи с осуществлением указанными лицами деятельности, предусмотренной лицензией.

С точки зрения Кодекса об административных правонарушениях приостановление действия лицензии нельзя рассматривать как административное взыскание. В статье 3.2 Кодекса содержится исчерпывающий перечень административных наказаний, и приостановление действия лицензии и аннулирование лицензии там не упомянуты.

Однако некоторые авторы, определяя юридическую природу приостановления и аннулирования лицензии, рассматривая эти понятия как административно-правовую санкцию, указывают все же на подпункты 5 пункта 1 статьи 3.2 и статьи 3.8 Кодекса, где среди видов административных взысканий предусмотрено

лишение специального права на срок до двух лет.

В юридической литературе приостановление действия лицензии и аннулирование лицензии нередко относят к мерам административного пресечения. Суть таких мер состоит в принудительном прекращении действий, которые могут повлечь возникновение противоправных событий или состояний.

Можно присоединиться к высказанной в юридической литературе точке зрения, в соответствии с которой «трудно признать правильной позицию законодателя (автор цитаты имеет в виду новый Кодекс об административных правонарушениях), исключившего из системы наказаний отзыв лицензий, не включившего в перечень обеспечительных мер приостановление лицензий. Это большой подарок чиновничеству, системе административного произвола. Отзыв (приостановление) лицензий применяется и будет применяться. Включение отзыва в число административных наказаний означало бы, что такая суровая санкция применяется с соблюдением всех принципов, положений, процессуальных гарантий, закрепленных КоАП РФ (регулирование только законом, применение только судом, соблюдение правил расследования, рассмотрения дел и др.)».[17]

Существующая практика свидетельствует о том, что деятельность хозяйствующих субъектов без лицензии или с нарушением условий лицензирования является весьма распространенной. Естественно, это препятствует нормальному ходу экономических отношений, а для нарушителей могут наступить неблагоприятные последствия в виде ответственности: гражданско-правовой, административной либо уголовной.

Ответственность за осуществление деятельности без лицензии либо с нарушением лицензионных требований и условий.

Осуществление деятельности, подлежащей обязательному лицензированию, без такого разрешения, а равно нарушение лицензионных требований и условий является правонарушением и влечет административную и уголовную ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях[18] установлена административная

ответственность за осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), если такое разрешение (такая лицензия) обязательно (обязательна).

Также стоит отметить, что согласно пункту 2 статьи 61 ГК РФ ведение деятельности без соответствующей лицензии будет являться основанием для подачи иска о принудительной ликвидации юридического лица в судебном порядке. Такое право предоставлено, в частности, органу, занимающемуся государственной регистрацией юридических лиц, в соответствии с пунктом 2 статьи 25 Федерального закона от 8 августа 2001 года № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».[19]

Кроме того, деятельность без лицензии может вызвать опасность возникновения последствий, предусмотренных статьей 173 ГК РФ, а именно признания сделки недействительной. При признании сделки недействительной каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах - если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом (п. 2 ст. 167 ГК РФ).

Следует учитывать также и последствия в области налогообложения. Применение льготы по налогообложению невозможно, если отсутствует лицензия на ведение вида деятельности, подлежащего лицензированию (п. 1 ст. 122, п. 1 ст. 126, пп. 2 п. 2 ст. 149, п. 6 ст. 149 Налогового кодекса Российской Федерации).[20] Такая точка зрения подтверждается судебной практикой: Постановления ФАС Волго-Вятского округа от 20 февраля 2006 г. по делу N A29-5879/2005а, от 20 февраля 2006 г. по делу N A29-5875/2005а.

Часть 3 статьи 14.1 КоАП РФ установлена административная ответственность за осуществление предпринимательской деятельности с нарушением условий, предусмотренных специальным разрешением (лицензией).

Лицензионные требования и условия установлены положениями о лицензировании конкретного вида деятельности. Нарушение таких требований влечет ответственность, а также приостановление действия лицензии.

Следует отметить, что суд вправе при малозначительном нарушении не применять мер ответственности. Так, ФАС Волго-Вятского округа в Постановлении от 6 марта

2006 г. по делу N А31-9389/2005-15 указал: «Предприятие ранее к ответственности не привлекалось; вину в совершении правонарушения полностью признало; приняло меры к устранению выявленных нарушений; допущенное правонарушение не причинило существенного вреда интересам граждан, общества и государства». В связи с этим производство по делу было прекращено.

Часть 4 статьи 14.1 КоАП РФ установлена административная ответственность за осуществление предпринимательской деятельности с грубым нарушением условий, предусмотренных специальным разрешением (лицензией).

Указанная норма права говорит о грубом нарушении лицензионных требований и условий. Понятие грубого нарушения должно устанавливаться Правительством Российской Федерации применительно к конкретному виду деятельности. Данное требование введено Федеральным законом № 80-ФЗ, большинство же положений о лицензировании утверждены до вступления указанного Закона в силу и поэтому не содержат понятия «грубое нарушение». Вследствие этого данная норма практически не применяется.

Санкция части 4 статьи 14.1 КоАП РФ предусматривает более строгое наказание вплоть до приостановления деятельности до 90 суток, что влечет и приостановление действия лицензии.

Необходимо отметить, что статья 14.1 КоАП РФ предусматривает ответственность только за осуществление предпринимательской деятельности. Согласно статье 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Осуществление деятельности, не связанной с извлечением прибыли, без специального разрешения (лицензии) влечет ответственность в соответствии со статьей 19.20 КоАП РФ за осуществление деятельности, не связанной с извлечением прибыли, без специального разрешения (лицензии), если такое разрешение (такая лицензия) обязательно (обязательна); осуществление деятельности, не связанной с извлечением прибыли, с нарушением требований или условий специального разрешения (лицензии), если такое разрешение (такая лицензия) обязательно (обязательна); осуществление деятельности, не связанной с извлечением прибыли, с грубым нарушением требований или условий специального разрешения (лицензии), если такое разрешение (такая лицензия)

обязательно (обязательна).

Примером лицензирования деятельности, не связанной с предпринимательством, является приобретение оружия и патронов к нему (ст. 9 Федерального закона от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ «Об оружии»), образовательная деятельность (Закон Российской Федерации от 10 июля 1992 г. N 3266-1 «Об образовании») и т.д.

Помимо ст. 14.1 и 19.20 КоАП РФ ответственность за осуществление деятельности без лицензии, а также за нарушение лицензионных требований и условий предусмотрена следующими статьями:

- статья 6.2 «Незаконное занятие частной медицинской практикой, частной фармацевтической деятельностью либо народной медициной (целительством)»;
- статья 7.3 «Пользование недрами без разрешения (лицензии) либо с нарушением условий, предусмотренных разрешением (лицензией)»;
- статья 7.11 «Пользование объектами животного мира без разрешения (лицензии)»;
- статья 8.17 «Нарушение регламентирующей деятельности во внутренних морских водах, в территориальном море, на континентальном шельфе и (или) в исключительной экономической зоне Российской Федерации правил (стандартов, норм) или условий лицензии»;
- статья 8.40 «Нарушение требований при осуществлении работ в области гидрометеорологии, мониторинга загрязнения окружающей природной среды и активных воздействий на гидрометеорологические и другие геофизические процессы»;
- статья 9.1 «Нарушение требований промышленной безопасности или условий лицензий на осуществление видов деятельности в области промышленной безопасности опасных производственных объектов»;
- статья 13.3 «Самовольные проектирование, строительство, изготовление, приобретение, установка или эксплуатация радиоэлектронных средств и (или) высокочастотных устройств»;
- статья 13.12 «Нарушение правил защиты информации»;
- статья 13.13 «Незаконная деятельность в области защиты информации»;

- статья 14.17 «Незаконное производство, поставка или закупка этилового спирта»;
- статья 14.20 «Нарушение законодательства об экспортном контроле»;
- статья 18.13 «Незаконная деятельность по трудоустройству граждан Российской Федерации за границей»;
- статья 20.11 «Нарушение сроков регистрации (перерегистрации) оружия или сроков постановки его на учет»;
- статья 20.16 «Незаконная частная детективная или охранный деятельность»;
- статья 20.23 «Нарушение правил производства, хранения, продажи и приобретения специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации».

Субъектами административной ответственности выступают юридические лица, индивидуальные предприниматели, должностные лица организаций, а также физические лица.

Необходимо отметить один факт. Большое количество дел о привлечении к административной ответственности прекращается на основании пропуска срока привлечения к ответственности. Срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение условий лицензирования составляет два месяца со дня совершения административного правонарушения, а при длительном правонарушении - со дня его обнаружения (ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ). Примером может служить следующая арбитражная практика: Постановления ФАС Волго-Вятского округа от 15 февраля 2006 г. по делу N А29-6191/2005а, от 6 февраля 2006 г. по делу N А11-8067/2005-К2-27/429, Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 21 февраля 2006 г. по делу N А69-2238/05-10-9-Ф02-524/06-С1, Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 22 февраля 2006 г. по делу N Ф08-484/2006-223А и другие.

Кроме административной ответственности за осуществление деятельности без лицензии и нарушение лицензионных требований и условий законодательством Российской Федерации предусмотрена и уголовная ответственность.

Согласно статье 171 УК РФ[21] осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно, или с нарушением лицензионных требований и условий, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или

государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере, наказывается штрафом в размере до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до двух лет, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев. Часть 2 статьи 171 УК РФ:

«2. То же деяние: а) совершенное организованной группой; б) сопряженное с извлечением дохода в особо крупном размере, - наказывается штрафом в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет либо лишением свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев либо без такового».

Крупным размером, крупным ущербом, доходом признаются стоимость, ущерб, доход в сумме, превышающей двести пятьдесят тысяч рублей, особо крупным - один миллион рублей (примечание к ст. 169 УК РФ).

Помимо указанной статьи уголовная ответственность за осуществление деятельности без лицензии и нарушение лицензионных требований и условий законодательством Российской Федерации установлена статьями:

- статья 172 «Незаконная банковская деятельность»;

- статья 235 «Незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью».

Субъектами уголовной ответственности являются физические лица. Как правило, это руководители, которые отвечают за деятельность организации и в том числе за соблюдение лицензионных требований и условий.

В заключение напомним, что нарушение лицензионных требований и условий влечет приостановление действия лицензии. Срок действия лицензии на время приостановления ее действия не продлевается.

Заключение

В Российской Федерации каждый вправе свободно осуществлять предпринимательскую деятельность. Единственным обязательным требованием является требование государственной регистрации предпринимателя либо юридического лица. Исходя из указанного положения, за субъектами предпринимательской деятельности закреплена общая правоспособность, то есть они могут иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

Коммерческие организации и индивидуальные предприниматели, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом. В то же время отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии) (ст. 49 ГК РФ).

Специальное разрешение (лицензия) не является ограничением прав и свобод юридического лица или предпринимателя. В данном случае лицензия является разрешением государства на осуществление деятельности, которая может повлечь нанесение ущерба правам, законным интересам, здоровью граждан, обороне и безопасности государства, культурному наследию народов Российской Федерации и регулирование которых не может осуществляться иными методами, кроме как лицензированием. Государство в лице компетентных органов, таким образом, осуществляет предварительный контроль за деятельностью, которая является потенциально опасной для общества.

В связи с этим неизменно встает вопрос о пределах такого контроля. Статьей 3 Федерального закона от 8 августа 2001 года № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» закреплены принципы лицензирования, которые характеризуют систему лицензирования в Российской Федерации и ограничивают необоснованное вмешательство государства.

В любом случае юридическое лицо или предприниматель не могут быть ограничены в правах, иначе как в случаях, предусмотренных законом. Решение об ограничении прав может быть обжаловано в суд.

Право юридического лица и предпринимателя осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее

действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. В данном случае речь идет о специальной правоспособности.

В соответствии со статьей 23 ГК РФ к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила ГК РФ, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения. Таким образом, законодателем установлено формальное равенство юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

В то же время индивидуальный предприниматель не может быть соискателем лицензии в отношении некоторых видов деятельности. Так, например, с 1 июля 2006 г. индивидуальные предприниматели не могут оформить лицензию на занятие розничной продажей алкогольной продукции, так как согласно статье 16 Федерального закона от 22 ноября 1995 года № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» данный вид деятельности вправе осуществлять только организации.

По мнению Е.И. Спектора, режим лицензирования, представляя собой одно из универсальных и эффективных легализующих средств государственного регулирования экономики, который наиболее юридически полно проработан в отличие от иных средств разрешительных режимов, является ограничителем свободы предпринимательской деятельности в целях защиты прав отдельных граждан и общества в целом, а также публичных интересов государства.

Таким образом, предметом лицензирования выступает особый круг общественных отношений, складывающихся в процессе профессиональной деятельности по предоставлению, отзыву, приостановлению, аннулированию лицензий, надзору за выполнением правил лицензирования, привлечению к ответственности за нарушение лицензионных отношений. Иными словами, речь идет об общественных отношениях по государственному воздействию на субъектов, осуществляющих отдельный вид деятельности.

В то же время, раскрывая лицензионные правоотношения, нельзя не заметить их особенностей, которые проявляются:

- во-первых, в субъектах, (с одной стороны орган государства, а с другой - предприниматель);

- во-вторых, в субъективном праве и юридической обязанности участников этих отношений;
- в-третьих, в объектах (определенный вид деятельности).

Лицензионные отношения требуют различного сочетания юридических средств и приемов, осуществляющих воздействие права на участников общественных отношений, складывающихся вследствие особых свойств предмета правового регулирования. Это сочетание проявляется в методе правового регулирования, в котором правовое воздействие принимает характер дозволения, предписания, запрещения, согласования.

Для правовой характеристики лицензирования представляет интерес рассмотрение и функционального критерия, который включает регулятивную и охранительную функцию.

Системный критерий лицензирования включает в себя и принципы лицензирования.

Уяснение общих положений в области лицензирования позволяет сконцентрировать свое внимание и на изучении особенностей правового регулирования, которое в настоящее время страдает недостатками.

Список использованной литературы

I. Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации. - М.: Республика, 2002.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая, вторая, третья и четвертая. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2007.
3. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 года № 195-ФЗ // СПС Консультант Плюс.*
4. Налоговый кодекс Российской Федерации от 31 июля 1998 года № 146-ФЗ // СПС Консультант Плюс.*
5. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ // СПС Консультант Плюс.*

6. Федеральный закон Российской Федерации «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ // СПС Консультант Плюс.*

7. Федеральный закон Российской Федерации «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 08.08.2001 г. № 128-ФЗ (ред. от 27.12.2009 N 374-ФЗ) // СПС Консультант Плюс.*

8. Федеральный закон Российской Федерации «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)» от 08.08.2001 г. № 134-ФЗ // СПС Консультант Плюс.*

9. Федеральный закон Российской Федерации «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 25.09.1998 №158-ФЗ // СПС Консультант Плюс.*

10. Федеральный закон Российской Федерации «Об иммунопрофилактике инфекционных болезней» от 17.09.1998 г. №157-ФЗ // СПС Консультант Плюс.*

11. Федеральный закон Российской Федерации «О государственном регулировании обеспечения плодородия земель сельскохозяйственного назначения» от 16.07.1998 г. №101-ФЗ // СПС Консультант Плюс.*

12. Федеральный закон Российской Федерации «О науке и государственной

* Справочная правовая система Консультант Плюс версия 4000.00.11 1992–2009 научно-технической политике» от 23 августа 1996 г. №127 // СПС Консультант Плюс.*

13. Федеральный закон Российской Федерации «О предприятиях и предпринимательской деятельности» от 25.12.1990 г. №445-1 // СПС Консультант Плюс.*

14. Постановление Правительства РФ «Об утверждении формы документа, подтверждающего наличие лицензии» от 11.04.2006 г. №208 // СПС Консультант Плюс.*

15. Постановление Правительства РФ «Об организации лицензирования отдельных видов деятельности» от 26.01.2006 г. №45 // СПС Консультант Плюс.*

16. Постановление Правительства РФ «Об утверждении положения о лицензировании деятельности по управлению инвестиционными фондами,

паевыми инвестиционными фондами и негосударственными пенсионными фондами» от 04.07.2002 г. // СПС Консультант Плюс.*

17. Постановление Правительства РФ «Об утверждении положения о лицензировании внешнеэкономических операций с товарами, информацией, работами, услугами, результатами интеллектуальной деятельности (правами на них), в отношении которых установлен экспортный контроль» от 15.09.2008 г. №691 // СПС Консультант Плюс.*

18. Положение о лицензировании деятельности по продаже прав на клубный отдых (утв. постановлением Правительства РФ от 10 октября 2002 г. № 753) // РГ № 201 23.10.2002 г.

19. Письмо МНС РФ «О лицензировании» от 06.12.2002 г. № БК-6 // Финансовый вестник. Финансы, налоги, страхование, бухгалтерский учет. - 2003.- № 2. С. 24-55.

20. Письмо Минэкономки РФ «О бланках лицензии на введение лицензионной деятельности» от 18.01.1995 № СВ-16/031-12 // СПС Консультант Плюс.*

21. Приказ Минфина РФ «Об утверждении административного регламента исполнения федеральной налоговой службой государственной функции по осуществлению лицензирования в соответствии с законодательством Российской Федерации деятельности в области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» от 10.10.2008 № 111н. // СПС Консультант Плюс.*

22. Приказ ФСФР РФ «О лицензировании деятельности инвестиционных фондов, деятельности по управлению инвестиционными фондами, паевыми инвестиционными фондами и негосударственными пенсионными фондами, деятельности специализированных депозитариев инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов, а также деятельности негосударственных пенсионных фондов по пенсионному обеспечению и пенсионному страхованию» от 07.02.2008 № 08-4/пз-н. // СПС Консультант Плюс.*

23. Приказ Минздравсоцразвития РФ «Об утверждении методических указаний по осуществлению органами государственной власти субъектов Российской Федерации переданных полномочий Российской Федерации по лицензированию деятельности, связанной с оборотом наркотических средств и психотропных веществ» от 10.06.2008 № 278н // СПС Консультант Плюс.*

24. Приказ Ространснадзора «Об утверждении формы приложения к лицензии» от 07.08.2007 № ГК-549фс // СПС Консультант Плюс.*

25. Приказ Роспотребнадзора «О внесении изменений в приказ Роспотребнадзора от 5 июня 2006 г. № 147 и утверждении форм документов, используемых в процессе лицензирования» от 25.04.2007 №90; // СПС Консультант Плюс.*

26. Приказ ФСФР РФ «Об утверждении порядка лицензирования видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг» от 06.03.2007 №07 // СПС Консультант Плюс.*

27. Приказ Минсельхоза РФ «Об утверждении положения о порядке выдачи именных разовых лицензий на использование объектов животного мира, отнесенных к объектам охоты» от 04.01.2001 №3 // СПС Консультант Плюс.*

28. Приказ Минсельхоза РФ «Об утверждении положения о порядке выдачи долгосрочных лицензий» от 26.06.2000. № 569 // СПС Консультант Плюс.*

II. Специальная литература

29. Ваниев А.Г. Лицензирование как один из аспектов реструктуризации государственной системы // Ресурсы регионов России. - 2001.- № 1. - С. 2-8.

30. Гандилов Т.М. Правовые проблемы регистрации и лицензирования предпринимательской деятельности // Юрист. - 2001.- № 3. С. 10-13.

31. Глушко Е. Правовое регулирование лицензирования // Закон. 2001. N 10. С. 121 - 126.

32. Государственное управление: проблемы теории, истории, практики, преподавания. - Ростов-на-Дону, 1993. С. 162 - 163.

33. Гущин А. Лицензионное производство // Право и экономика. - 2004.- № 2. - С. 8-12.

34. Дойников И.В. Хозяйственное (предпринимательское) право. Вопросы и ответы: Учеб. пособие для вузов. - М.: Книга сервис, 2002. - 256 с.

35. Евдокимова В.Н. Лицензионный договор // Патенты и лицензии. - 2001.- № 9. - С. 37-44.

36. Ершова И.В. Предпринимательское право: Учебник для вузов по спец. «Юриспруденция». - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Юриспруденция, 2003. - 544 с.
37. Ершова И.В., Иванова Т.М. Предпринимательское право. - М., 1999.
38. Звоненко Д.П. Новый Закон о лицензировании // Консультант. 2002. N 1. С. 64 - 67.
39. Ионова Ж.А. Правовые проблемы легитимации предпринимательства // Государство и право. 1997. №1. С. 46-50.
40. Комментарий к ГК РФ / Под ред. О.Н. Садикова. - М., 2000.
41. Малашин Е.В. Правовое регулирование предпринимательской деятельности // Налоговый вестник. 1999. N 2. С. 15 - 19 и др.
42. Мельничук Г. Лицензирование как форма государственного регулирования // Российская юстиция. - 2003.- № 5. - С. 30-31.
43. Мозговой И. Порядок приостановления и аннулирования лицензий // Российская юстиция. 1999. N 6. С. 24 - 26.
44. Морозкин Л.П. Лицензии получили прописку // Учет, налоги, право. 2002. N 9. С. 4.
45. Олейник О. Правовые основы лицензирования хозяйственной деятельности // Закон. 1994. № 6. С. 17.
46. Парций Я. О лицензировании отдельных видов деятельности // Хоз-во и право. - 2002.- № 1. - С. 31-40.
47. Попондопуло В. Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник для вузов по спец. "Юриспруденция"; С-Петербургский гос. ун-т, юрид. фак. - М.: Юристъ, 2003.-668 с;
48. Ренов Э.Н. К принятию нового Кодекса об административных правонарушениях // Вестник ВАС РФ. N 7. 2002. С. 90.
49. Тотьев К. Лицензирование по новым правилам: необходимость и перспективы реформ // Хоз-во и право.- 2001.- №12.- С.3-11.

50. Федотова И. Лицензий не будет. Бизнес перейдет на саморегулирование // Российская газета - 2004.- 26 мая (№108).- С. 4.

51. Шестаков А.В. Лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности. - М.: Дашков и К', 2000. - 140 с.