

УДК 340

А.А. Гайнихметова

ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Лицензирование отдельных видов деятельности – это необходимая процедура, введенная государством в целях обеспечения безопасности страны и ее граждан, поэтому государство должно постоянно контролировать такие виды деятельности, которые в силу своей специфики могут представлять повышенную опасность для окружающих, требуют специальных познаний для их осуществления. То есть, под лицензируемыми видами деятельности подразумеваются такие виды деятельности, осуществление которых может повлечь за собой нанесение ущерба правам, законным интересам, нравственности и здоровью граждан, обороне государства и регулирование которых не может осуществляться иными методами, кроме как лицензированием.

Ключевые слова: лицензирование, лицензия, индивидуальный предприниматель, закон, вид деятельности.

Рассмотрение проблем лицензирования предпринимательской деятельности является достаточно актуальным, так как значительное число видов предпринимательской деятельности подлежит лицензированию. Лицензирование, конечно же, является юридическим средством ограничения правоспособности предпринимателей, но и является средством необходимым, устанавливающим дополнительные правовые гарантии нормального функционирования рыночной экономики и конкуренции. 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 процедуры создания и деятельности предпринимателей. Так, с помощью контроля, избегается создание «фирм-однодневок», которые не способны отвечать по своим обязательствам, тем самым государство охраняет права и свободы, как граждан, так и предпринимателей. Во-вторых, государство старается себе извлечь доход и защитить свои права, монополии на наиболее приоритетные виды деятельности.

Вместе с тем регистрация в качестве индивидуального предпринимателя – это не единственное условие для ведения бизнеса физическим лицом. Отметим, что некоторые виды деятельности требуют специального разрешения со стороны государства. На это указывает п. 1 ст. 49 ГК РФ, в котором сказано, что отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). В силу того что предприниматель является участником гражданско-правовых отношений наравне с коммерческими организациями, данное правило относится и для предпринимателей. При этом, как и у коммерческих компаний организаций, право предпринимателя вести лицензируемую деятельность 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.

Необходимо отметить, что сегодня основным нормативным актом российского законодательства в сфере лицензирования является Федеральный закон от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее Закон о лицензировании)[1].

Легальное определение понятия лицензирования закреплено в ст. 3 Закона о лицензировании, где под лицензированием понимается деятельность лицензирующих органов по предоставлению, переоформлению лицензий, продлению срока действия лицензий в случае, если ограничение срока действия лицензий предусмотрено федеральными законами, осуществлению лицензионного контроля, приостановлению, возобновлению, прекращению действия и аннулированию лицензий, формированию и ведению реестра лицензий, формированию государственного информационного ресурса, а также по предоставлению в установленном порядке информации по вопросам лицензирования.

В литературе существует значительное количество определений лицензирования. Например, С.Н. Шишкин рассматривает лицензирование как организационную форму государственного регулирования экономики, причем достаточно жесткую [2]. По мнению Е.И. Спектор, «лицензирование, являясь специальным административно-правовым режимом, представляет собой один из универсальных и достаточно эффективных легализующих средств государственного регулирования экономики» [3]. С позиции А.В.

Багандова, «лицензирование является одной из форм контрольно-разрешительной деятельности государства, составной частью разрешительной системы (правовой инструмент ее осуществления), а режим лицензирования следует рассматривать как разновидность административно-правовых режимов» [4].

О. С. Соболев справедливо указывает на то, что лицензирование предпринимательской деятельности, как правило, является следующей после государственной регистрации стадией легитимации, потому что получение лицензии на осуществление определенного вида предпринимательской деятельности невозможно, если субъект не будет зарегистрирован в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя. Таким образом, по общему правилу лицензирование может рассматриваться как механизм легитимации деятельности предпринимателя, и исключительно в тех случаях, когда благодаря получению лицензии субъект приобретает тот или иной специальный статус, он может выступать механизмом легитимации субъекта предпринимательства [5].

В своей работе О.М. Олейник справедливо отмечает, что, невзирая на то, что закон о лицензировании был принят в мае 2011 года, который уже является третьим по счету и в который уже вносились изменения и дополнения. Такую динамику законотворческой деятельности она объясняет двумя причинами: плохим качеством законодательной деятельности и сложностью, важностью регулируемых отношений [6].

Следует согласиться с высказанным Н.В. Субановой мнением, что действующий закон, как и ранее существовавшее законодательство, не решает проблемы оснований признания той или иной деятельности подлежащей лицензированию. Именно эта нерешенная проблема порождает множество вопросов и сложных ситуаций [7].

Необходимо также отметить проблему законотворчества, как отсутствие единого полного перечня видов деятельности, подлежащих лицензированию. И самое главное, что законодатель и не стремится создать такой перечень, провозглашая, тем самым общую цель сокращения лицензируемых видов деятельности и тем самым пошел по пути их укрупнения.

Одной из новелл Закона о лицензировании, который подвергался жесткой критике со стороны исследователей, явилось закрепление ч. 2 ст. 12 необходимости установления положениями о лицензировании конкретных видов деятельности исчерпывающих перечней выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности. В связи с этим нельзя не отметить очевидную тенденцию последующего расширения сферы подзаконного нормотворчества, размывания ее границ. Таким образом, при сокращении общего количества лицензируемых видов деятельности расширяется возможность выбора конкретных работ и услуг, которые он планирует осуществлять при получении лицензии. Соответственно, сокращаются издержки, связанные с необходимостью получения нескольких лицензий и выполнения всего комплекса лицензионных требований, предъявляемых к виду деятельности в целом. Однако практика показала, что эта общая идея плохо реализуется в российской теории и практике. Особый интерес представляет вывод о том, что одной из причин такого состояния является теоретическая неразработанность понятия «вид деятельности». Я соглашусь с точкой зрения, что лицензированию подлежат не отдельные операции, а их совокупность, образующая понятие «вид деятельности». В содержание лицензируемой деятельности должны включаться все необходимые для ее осуществления действия, договоры, сделки. Иначе приведет к тому, что на один и тот же вид деятельности нужно будет получать несколько видов лицензий.

Необходимо отметить проблему судебной практики о выдаче одной лицензии на право осуществления нескольких подлежащих лицензированию видов деятельности и, напротив, выдача нескольких лицензий путем искусственного дробления единого подлежащего лицензированию вида деятельности на самостоятельные лицензируемые его подвиды. Фактически в этом случае лицензирующим органом неправомерно определяется дополнительный перечень лицензируемых видов деятельности.

Обнаруживается различный подход к установлению лицензируемых видов деятельности. Перечень видов деятельности, лицензирование которых осуществляется на федеральном уровне, определен федеральным законом, тогда как виды деятельности, лицензирование которых осуществляется в субъектах РФ, установлены подзаконным актом.

Необходимо отметить, что перечень лицензионных требований и лицензионных условий должен быть определен исключительно на федеральном уровне. Это позволит обеспечить равенство условий для соискателей лицензии и лицензиатов. Исходя из положений части 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации, учитывая сформулированные Конституционным Судом РФ требования к ограничению права на занятие предпринимательской деятельностью, можно заключить следующее: исчерпывающий перечень лицензируемых видов деятельности и порядок лицензирования должен быть определен федеральным законом.

Библиографический список:

1. Федеральный закон от 04.05.2011 № 99-ФЗ (ред. от 13.07.2015, с изм. от 30.12.2015) «О лицензировании отдельных видов деятельности», Ст. 3
2. Шишкин С. Н. Предпринимательско-правовые (хозяйственно-правовые) основы государственного регулирования экономики. – М.; Берлин: Инфотропик Медиа, 2011. – С 141, 145.
3. Спектор Е. И. Правовые иллюзии и реалии Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» // Законодательство и экономика. – 2011. – № 7.
4. Багандов А. В. Административно-правовой механизм лицензирования в Российской Федерации: Автореф. дис. д-ра юрид. наук. – М., 2008.
5. Соболев О. С. Лицензирование предпринимательской деятельности: правовой аспект: Автореф. дис. канд. юрид. наук. – М., 2004. – С. 5.
6. Олейник О. М. Лицензирование предпринимательской деятельности: проблемы теории и практики // Право. Журнал Высшей школы экономики. – 2012. – № 4. – С. 51-63.
7. Субанова Н. В. Разрешительные полномочия органов исполнительной власти в Российской Федерации. – М.: Юриспруденция, 2012. – 288 с.

ГАЙНИАХМЕТОВА АЛЬМИРА АДЕХАМОВНА – магистрант юридического факультета, Башкирский государственный Университет, Россия.