



Серия «Деловая библиотека»

Е.И. Спектор

**ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ
В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ**

Москва
ЮСТИЦИНФОРМ
2007

УДК 347.77.043
ББК 67.404
С71

Автор:

Спектор Екатерина Ильинична, старший научный сотрудник Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ (ИЗиСП).
Кандидат юридических наук. Специалист в области административного права.
Автор многочисленных публикаций в юридических изданиях.

Спектор Е.И.
C71 **Лицензирование в Российской Федерации: правовое регулирование.** — М.: ЗАО Юстицинформ, 2007. — 200 с.

ISBN 5-7205-0767-1

Предлагаемая вниманию читателей работа посвящена исследованию такой формы государственного регулирования общественных отношений, как режим лицензирования.

Проводимая в стране административная реформа, одно из направлений которой — сокращение избыточного количества лицензируемых видов деятельности, лишь усложнила практику реализации нормативных правовых актов в сфере лицензирования и внесла неопределенность вследствие как дифференциации функций федеральных органов исполнительной власти, так и введения новых/видоизмененных лицензируемых видов деятельности. Указанная ситуация существенно осложняет деятельность предпринимателей в части причинения им реальных убытков и упущенной выгоды.

Анализируя противоречивое законодательство о лицензировании и отчасти двойственную практику его применения, автор, применяя различные способы толкования норм права, пытается не только разъяснить истинную волю законодателя, заложенную в нормы законов для эффективной их реализации предпринимателями, но и способствовать эффективному формированию правоприменительной практики и совершенствованию действующего законодательства о лицензировании.

Издание адресовано руководителям предприятий различных организационно-правовых форм, индивидуальным предпринимателям, работникам государственных органов лицензирования. Материал издания будет полезен студентам, аспирантам и преподавателям юридических вузов при изучении и преподавании соответствующих тем.

УДК 347.77.043
ББК 67.404

ISBN 5-7205-0767-1

© ЗАО «Юридический Дом «Юстицинформ», 2007

ВВЕДЕНИЕ

Конституция РФ, закрепляя принцип свободы предпринимательства (ч. 1 ст. 8 Конституции РФ), устанавливает приоритет прав и свобод человека над интересами государства, гарантирует каждому право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (ч. 1 ст. 34 Конституции РФ). Указанный принцип находит отражение, в частности, и в положениях гражданского законодательства (ГК РФ) о правоспособности юридического и физического лица, раскрывающих предпринимательскую деятельность как самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке (абз. 3 п. 1 ст. 2 ГК РФ). Ограничение прав и свобод возможно только в рамках конституционной гарантии, установленной ч. 3 ст. 55 Конституции РФ, определяющей, что ограничение прав и свобод человека и гражданина возможно только федеральным законом и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Данная норма также отражена и в абз. 2 п. 2 ст. 1 ГК РФ. Нормы ГК РФ, а именно п. 1 ст. 49 ГК РФ, ограничивают предпринимателей (юридических лиц и индивидуальных предпринимателей) в части свободного осуществления отдельных видов деятельности обязанностью получить специальное разрешение — лицензию. Ограничение прав и свобод иными нормативными правовыми актами не допускается.

ности в них (ст. 12 Закона; п. 2.4.1, 2.4.2 Инструкции о порядке лицензирования и осуществления органами внутренних дел контроля за частной детективной и охранной деятельностью, утвержденной приказом МВД РФ от 22 августа 1992 г. № 292 «Об организации исполнения органами внутренних дел Закона РФ «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» (в ред. приказа МВД от 14 ноября 1994 г. № 299). Таким образом, территория деятельности *создаваемого предприятия охраны* (СБ) не обязательно должна ограничиваться территориями конкретно одного субъекта РФ. Соответственно, СБ имеет право осуществлять вооруженную охрану имущества создавшего ее юридического лица в регионе не по месту регистрации юридического лица, а по месту нахождения имущества.

В связи с отсутствием четкого закрепления на законодательном уровне общего порядка передачи организациями оружия своим структурным подразделениям (к которым, в частности, относится СБ — ст. 14 Закона РФ «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации») считаем целесообразным применить по аналогии нормы постановления Правительства РФ от 22 апреля 1997 г. № 460 «О мерах по обеспечению юридических лиц с особыми уставными задачами боевым ручным стрелковым оружием» (в ред. постановления Правительства РФ от 29 февраля 2000 г. № 173) в исключительной части установления регламентированного порядка вышеназванной передачи оружия²⁰⁵.

²⁰⁵ Перечень юридических лиц, которые имеют право приобрести во временное пользование отдельные типы боевого ручного стрелкового оружия, предусмотрен абз. 3 ст. 12 Федерального закона «Об оружии» // Так, оружие выдается ОВД организациям и их территориальным подразделениям во временное пользование на основании письменных ходатайств руководителей организаций. В заявках обязательно должны быть указаны сведения об имеющемся и требуемом количестве оружия, фактическая численность работников организаций и их территориальных подразделений, имеющих разрешение органов внутренних дел на хранение и ношение боевого оружия.

ВВЕДЕНИЕ	3
----------------	---

Глава I ПРОБЛЕМЫ СТАНОВЛЕНИЯ И РЕАЛИЗАЦИИ РЕЖИМА ЛИЦЕНЗИРОВАНИЯ В РОССИИ	7
--	---

Глава II ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ РЕГУЛИРОВАНИЯ РЕЖИМА ЛИЦЕНЗИРОВАНИЯ	45
--	----

Отличие режима лицензирования от нотификации и аккредитации	45
Лицензирование	46
Аккредитация	47
Нотификация	53
Отличие разрешения от лицензии	63
Лицензия — это разрешение или право?	71
Виды лицензий	75
Проблемы реализации органами государственной власти полномочий по осуществлению лицензирования отдельных видов деятельности; их правовой статус	79
Виды юридической ответственности за осуществление деятельности без соответствующей лицензии (разрешения)	90
Что общего между административным приостановлением и временным запретом деятельности и приостановлением (аннулированием) лицензии?	95

Глава III ВОПРОСЫ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ В СФЕРЕ РЕЖИМА ЛИЦЕНЗИРОВАНИЯ (медицинская деятельность, игорная деятельность, лотерея, деятельность по обороту этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, недропользование, частная детективная и охранный деятельность)	104
Правомерность переоформления лицензий на пользование недрами новому недропользователю	118