тарио, Казера до Лауда, Каната и Албанезе (и это лишь работы наиболее известных исследователей). Среди российских романистов следует назвать Д.В.Дождева. Проблемами современного владения занимался А.В. Коновалов («Владение и владельческая защита в гражданском праве». СПб., 2002).

Но сомнения, колебания и контрасты по основным направлениям исследования владения не были преодолены. Все они с самых древних времен до самых последних дней исходили из предубеждений и не отвечали римской юридической концепции, которая была разработана широко и глубоко (прежде всего, в классическую эпоху). Нужно возвращаться еще ни раз к источникам, проанализировать их, избегая произвольной трактовки на основе заранее выработанных схем; но и естественно подвергая их глубокому и всестороннему анализу, несмотря на очевидный прогресс в изучении источников предшествующими исследователями.

Литература

1. *Дождев Д.В.* Основание защиты владения в римском праве. М., 1996.

2. *Nicosia G*. Possesso. Dalle lezioni del corso di diritto romano 1995-1996. Catania, 2008. (Savigny riconobbe che nelle fonti l' espressione animus domini non ricorre, ma affermò che in esse era dappertutto presupposte che fosse questo il significato da attribuire all' espressione animus possidendi, adducendo a conforto la testimonianza della Parafrasi greca delle Istitutioni giustinianee del tardo Teofilo).

3. *Новицкий И.Б.* Основы римского гражданского права. М., 1972.

4. *Bonfante P.* Corso di diritto romano.V.3. Milano, 1972.

5. *Соболевский С.И.* Грамматика латинского языка. СПб., 1998.

6. *Cuq E.* Recherche sur la possession à Romesous la République et aux premiers siécles de l'Empire. Paris, 1894.

7. *Savigny F.K.* von. Das Recht des Besitzes. Wien,1865.

8. *Savigny F.K.* von. Das Recht des Besitzes. Wien,1865.

Es finden sich im ganzen Römisches Recht nur zwei Folgen, welche dem Besitz an sich, abgesondert von allem Eigenthum, zugeschrieben werden können: Usucapion und Interdicte (Во всем римском праве имеются два следствия, присущие владению самому по себе, отличному, прежде всего, от права собственности: давность и интенрдиктная защита)..Op.cit.S.2

9. *Nicosia G.* Possesso Dalle lezioni del corso di diritto romano 1995-1996. Catania, 2008.

10. *Di Pirro M.* Diritto civile. Simone. Napoli, 2010.

11. *Ihering R.* von «Der Besitzwille» («Zugleich eine Kritik der herschenden juristischen Methode»), 1889.

12. *Riccobono S.* Zur Terminologie der Besitzverhältnisse (Naturalis possessio, civilis possessio, possessio ad interdicta). ZSSR(RA), 1910. BD. 31=44.

13. *Riccobono S.* 1."Naturalis possessio" bezeichnet stets und nur das materielle,köperliche Haben einer Sache,also ganz genau dasselbe, was auch „corporalis possessio" genant wird.

Civilis possessio ist das Besitzverhältnis welches auf «iusta causa» desHabens gegründet ist.

Possessio ad interdicta. Possessio antonomastisch bezeichnet, ist der Interdictenbesitz, also jene Beziehung der Person zur Sache, die als solcher von honorarischen Rechte geschütz ist, gleichgültig, ob der Grund, worauf sich das tatsächliche Haben stützt, ein gerechter oder ungerechter ist. Op.cit.325,330,336.

14. *Betancourt F.* Derecho Romano clasico.Manuales Universitarios. Sevilla, 2010. (Por tanto,la posesion pretoria y la posesion civil se distinguen desde el punto de vista procesal).

УДК 347.4

Колесник Г.И.

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЛИЦЕНЗИРОВАНИЯ ОТДЕЛЬНЫХ ВИДОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

В статье рассмотрены особенности лицензирования отдельных видов предпринимательской деятельности, обязательное соблюдение условий при осуществлении лицензиатом лицензионных требований, порядок предоставления, приостановления, возобновления, прекращения действий лицензии и ее аннулирование.

The article deals with peculiarities of licensing of some kinds of entrepreneurial activities, obligatory meeting of all conditions during the performance of all demands by the licensor, the order of admitting, suspending, restoring, cancelling of the action term of the license and its annihilation.

Ключевые слова: *лицензия, лицензиат, лицензирующий орган, документарные проверки, плановые проверки, внеплановые выездные проверки*

Key words: *license, licentiate, licensing body, documentary control, out-of-plan control tours.*

В механизме правового регулирования отношений в сфере предпринимательства важное место отводится лицензированию отдельных видов деятельности, осуществление которых может повлечь за собой нанесение ущерба правам, законным интересам, здоровью граждан, обороне страны и безопасности государства, культурному наследию народов России и регулирование которых возможно только путем лицензирования.

Институт лицензирования - это одна из форм административно-правового регулирования предпринимательских отношений с целью обеспечения баланса частных интересов субъектов предпринимательской деятельности с публичными интересами общества в целом.

4 мая 2011 г. принят Федеральный закон «О лицензировании отдельных видов деятельности» № 94-ФЗ., поэтапное вступление в действие этого закона началось с момента его официального опубликования, т. е. с 6 мая 2011 г., и завершится 1 июля 2012 г. Это уже третий по счету закон, который стал новым шагом в правовом регулировании отдельных видов предпринимательской деятельности.

В Российском праве понятие «лицензирование хозяйственной деятельности» впервые было закреплено в ст. 21 Закона РСФСР «О предприятиях и предпринимательской деятельности» от 25 декабря 1990 года [1]. Данная норма устанавливала правило, согласно которому отдельные виды хозяйственной деятельности могли осуществляться только на основании специального разрешения (лицензии). Перечень их должен был определяться Правительством Российской Федерации.

Такой перечень был утвержден Правительством лишь в конце декабря 1994 г., когда уже вступила в силу глава 4 ГК РФ, в ст. 49 которой была закреплена, норма, согласно которой отдельными видами деятельности (перечень их определяется законом), юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Это значит, что все виды предпринимательской деятельности классифицируются по правовому режиму на общие и лицензируемые. И хотя в данном случае в Законе говорится лишь о юридическом лице, но в силу п.3 ст. 23 ГК РФ данная норма распространяется и на индивидуальных предпринимателей, если тот или иной вид деятельности будет подходить под перечень, установленный законом.

Несмотря на это, порядок лицензирования отдельных видов деятельности продолжал осуществляться на основании упомянутого Постановления Правительства вплоть до принятия Федерального закона от 25 сентября 1998 года «О лицензировании отдельных видов деятельности» [2], который впервые на законодательном уровне установил лицензионный режим деятельности не только для юридических лиц, но и для индивидуальных предпринимателей. В нем были сформулированы основные принципы осуществления процесса лицензирования, дано определение таких понятий, как «лицензия», «лицензионный вид деятельности», «лицензирующие органы», «лицензиат» и др.

Главной особенностью данного закона было то, что он впервые заложил правовые основы регулирования отношений, возникающих между федеральными органами исполнительной власти, субъектов Российской Федерации, юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями в связи с осуществлением лицензирования отдельных видов деятельности. Данный закон утратил силу в связи с принятием нового Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 8 августа 2001 годах [3], который действовал до принятия уже третьего по счету ныне действующего закона.

Принятие данного закона было обусловлено не только необходимостью совершенствования лицензионного контроля в связи с происходящими изменениями в сфере предпринимательских отношений, но и теми катастрофическими последствиями, которые последнее время привели к многочисленным человеческим жертвам, разрушениям и экономическим потерям в результате грубого нарушения лицензионных требований.

Достаточно указать на тот факт, что в Закон от 8 августа 2001 года № 128-ФЗ за время его действия было внесено более сорока различных поправок, свидетельствующих о том, что законодатель пытался его усовершенствовать путем латания дыр.

Каковы же основные новеллы содержатся в этом законе?

1. Более четким стали критерии определения лицензируемых видов деятельности, впервые установлены цели и задачи института лицензирования, уточнены принципы осуществления лицензирования. Перечень видов деятельности, на которые требуются лицензии, сокращен до сорока девяти наименований, т.е. вдвое по сравнению с тем, что содержался в предыдущем Законе.

В императивной форме Законом установлен запрет на взимание лицензирующими органами с соискателей лицензий и лицензиатов платы за осуществление лицензирования, за исключением случаев уплаты государственной пошлины, установленной налоговым законодательством.

Следует также отметить, что действие лицензии в настоящее время не ограничено временными рамками, т. е. она действует бессрочно.

2. В новом законе более четко прописаны права, обязанности и ответственность должностных лиц лицензирующих органов, анализ которых позволяет сделать вывод о том, что законодатель, защищая права указанных органов, вместе с тем ужесточает и требования к ним, связанные с их служебной деятельностью.

Должностные лица лицензирующих органов при осуществлении лицензирования в случае ненадлежащего исполнения своих обязанностей и в случае совершения противоправных действий несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

О мерах, принятых в отношении должностных лиц, виновных в нарушении законодательства Российской Федерации, лицензирующие органы в течение тридцати дней обязаны сообщить юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю, права и законные интересы которых были нарушены.

3. Нововведением является порядок организации и осуществления лицензионного контроля, применяемый в отношении соискателей лицензии или лицензиата во взаимосвязи с отдельными положениями Федерального закона от 26 декабря 2008 года «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» № 294-ФЗ [4] (ч.1 ст. 19 Закона). Это значит, что теперь органы контроля обязаны уведомлять субъектов предпринимательства о проведении плановой проверки не менее чем за три рабочих дня до начала ее проведения, о внеплановой выездной проверке - не менее чем за 24 часа. Увеличилась и периодичность проверок. Если ранее они проводились один раз в два года, то теперь один раз в три года (ст.9, 10, ФЗ № 294). Указанные льготы распространяются также и на субъектов малого и среднего предпринимательства.

Несоблюдение срока уведомления о проведении проверки считается грубым нарушением установленных правил, а результаты проверки не могут служить доказательственной базой. В утратившем силу Федеральном законе № 128-ФЗ данный механизм не получил четкого правового обоснования и практически был не применим.

4. Впервые в законодательной практике вводятся такие понятия, как «документарные проверки», «плановые проверки», «внеплановые выездные проверки», проводимые лицензирующими органами в отношении лицензиата.

Особое внимание в законе отводится порядку проведения внеплановых выездных проверок, которые, по общему правилу, должны проводиться без согласовования с органами прокуратуры. Однако из этого правила есть одно исключение, когда лицензирующий орган на основании полученной информации о фактах грубых нарушений лицензиатом лицензионных требований должен согласовать с органами прокуратуры необходимость проведения внеплановой выездной проверки (п. 2 части 10 ст. 19 Закона). К таким нарушениям лицензионных требований могут относиться нарушения, повлекшие за собой возникновение угрозы причинения вреда жизни и здоровью граждан, вреда животным, растениям и окружающей среде, объектам культурного наследия нашей страны.

При таких обстоятельствах лицензирующие органы вправе проводить внеплановую выездную проверку без предварительного уведомления лицензиата.

Законом предусмотрено, что исчерпывающий перечень грубых нарушений лицензионных требований должен устанавливаться положением о лицензировании конкретного вида деятельности Правительством РФ.

5. Новеллой является также порядок приостановления, возобновления, прекращения действия лицензии и её аннулирования, закрепленный в ст. 20 закона, предусматривающий конкретные случаи наступления неблагоприятных последствий для лицензиата за нарушения лицензионных требований в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

В частности, лицензиат может быть привлечен к административной ответственности за невыполнение в установленный срок предписания об устранении грубого нарушения лицензионных требований, а также понести административное наказание в виде административного приостановления деятельности за грубое нарушение лицензионных требований.

Если в установленный судом или должностным лицом федерального органа исполнительной власти, осуществляющего государственный контроль и надзор в сфере безопасного ведения работ, срок административного приостановления действия лицензии лицензиат не устранил грубого нарушения лицензионных требований, лицензирующий орган обязан обратиться в суд с заявлением об аннулировании лицензии.

Необходимо также отметить, что в новом законе четко регламентирован порядок и сроки прекращения действия лицензии в связи с прекращением вида деятельности лицензиата, на который была предоставлена лицензия, прекращения индивидуальным предпринимателем и юридическим лицом своей деятельности в соответствии с законодательством о регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, а также при наличии решения суда об аннулировании лицензии.

6. В новом законе детально переработан порядок подачи заявления соискателем лицензии на право получения лицензии, а также порядок принятия лицензирующим органом решения о предоставлении или об отказе в предоставлении лицензии.

Здесь следует обратить внимание на то обстоятельство, что закон прямо запрещает лицензирующим органам требовать от соискателя лицензии сведений, не предусмотренных данным законом (ст. 13 закона).

Если заявление о предоставлении лицензии оформлено с нарушением требований закона, лицензирующий орган обязан в течение трех дней со дня приема заявления вручить соискателю лицензии уведомление о необходимости устранения в тридцатидневный срок, выявленных нарушений. Но если соискатель лицензии не предоставит в указанный срок надлежащим образом оформленное заявление о предоставлении лицензии и в полном объеме прилагаемых к нему документов, то ранее представленное заявление о предоставлении лицензии возвращается соискателю лицензии.

Решение о предоставлении или об отказе в предоставлении лицензии должно быть принято в срок, не превышающий сорока пяти рабочих дней со дня приема заявления. Оно оформляется приказом лицензирующего органа. При положительном решении о предоставлении лицензии она оформляется и подписывается руководителем лицензирующего органа, регистрируется в реестре лицензий и в течение трех рабочих дней вручается лицензиату.

В случае отказа в предоставлении лицензии лицензирующий орган в течение трех рабочих дней уведомляет об этом соискателя лицензии.

Мотивы, по которым лицензирующий орган обязан принять решение об отказе в предоставлении лицензии, содержатся в ч. 7 ст. 14 закона. Такое решение может быть обжаловано соискателем лицензии в порядке, установленном действующим законодательством Российской Федерации.

7. Значительное внимание в законе отведено порядку предоставления лицензии в случаях реорганизации юридического лица в форме преобразования и слияния, изменения его наименования, адреса места его нахождения, а также в случаях изменения места жительства, имени, фамилии и отчества индивидуального предпринимателя, реквизитов документа, удостоверяющего его личность и др. Кстати, в утратившем силу законе, употреблялся термин «переоформление документа, подтверждающего наличие лицензии». Думается, что в новом законе термин «переоформление лицензии» является более правильным, поскольку лицензия уже сама по себе выступает юридическим документом, порождающим определенные правовые последствия.

Заявление о переоформлении лицензии направляется лицензиатом либо его правопреемником в лицензирующий орган в письменной форме, либо в форме электронного документа, подписанного электронной подписью.

Лицензирующий орган в течение трех рабочих дней со дня предоставления лицензиатом надлежащим образом оформившего заявление о переоформлении лицензии, принимает решение о рассмотрении этого заявления и прилагаемых к нему документов или в случае их несоответствия предъявляемых к ним требований, принимает решение о возврате этих документов с мотивированным обоснованием причин их возврата.

Надлежащим образом оформленные документы лицензирующий орган рассматривает в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня приема заявления о переоформлении лицензии. В целях ужесточения контроля не только за процессом предоставления, но и переоформления лицензии

лицензирующий орган обязан проверить соответствие лицензиата лицензионным требованиям (ст. 19 закона).

Только после этого лицензирующий орган на основании результатов рассмотрения предоставленных документов принимает решение о переоформлении лицензии или об отказе в ее переоформлении.

В заключение следует отметить, что новый закон является еще одним шагом на пути к защите прав предпринимателей, ограничивая возможности чиновников неоправданно вмешаться в бизнес. Но и субъекты предпринимательства также должны понимать свою ответственность перед обществом и не допускать злоупотребление правом в целях извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Необходимо знать, что осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) влечет наложение административного штрафа на должностных лиц и на юридических лиц (ст. 14.1 КоАП). Кроме того, предусмотрена уголовная ответственность за осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) (ст.171 УК РФ), осуществление банковской деятельности без специального разрешения (лицензии) (ст. 172 УК РФ).

Литература

1. Закон РСФСР от 25 декабря 1990 года, утратил силу в связи с введением части первой ГК РФ с 1 января 1995 г.

2. ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 25 сентября 1998 года № 158-ФЗ. Утратил силу в связи с принятием ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 8 августа 2001 года № 128-ФЗ.

3. ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 8 августа № 128-ФЗ утратил силу в связи с принятием ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности от 4 мая 2011 года № 98-ФЗ.

4. ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» от 26 декабря 2008 года № 294-ФЗ.

УДК 347

Шапсугова М.Д.

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕЖИМА ИМУЩЕСТВА ИНДИВИДУАЛЬНОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ

В статье рассматриваются особенности правового режима имущества индивидуального предпринимателя

The article considers the legal treatment of assets of the sole trader

Ключевые слова: *правовой режим имущества, индивидуальный предприниматель*

Key words: *legal treatment of asset, sole trader*

Имущественную основу деятельности индивидуального предпринимателя составляет имущество, используемое им в предпринимательской деятельности, не обособленное от его личного имущества как физического лица. Отсутствие обособления имущества индивидуального предпринимателя, используемого в предпринимательской деятельности от личного имущества негативно сказывается на стабильности экономического оборота.

С одной стороны, отсутствие имущественного обособления противоречит признакам субъекта предпринимательского права, влечет полную имущественную ответственность индивидуального предпринимателя. С другой стороны, исключает возможность универсального правопреемства бизнеса (дела), допускает претензии супруга на имущество индивидуального предпринимателя, используемое в предпринимательской деятельности.

Имущественное положение индивидуального предпринимателя также представляет собой одну из форм проявления его правового положения. Его имущественное положение складывается из сочетания вещных, обязательственных и учетных элементов. Поскольку правила бухгалтерского учета не носят обязательного характера для индивидуальных предпринимателей, речь идет, прежде всего, о пра-