



АВГУСТ 2020

О ЦИФРОВЫХ ФИНАНСОВЫХ АКТИВАХ

31 июля 2020 года на официальном Интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> был опубликован Федеральный закон от 31.07.2020 № 259-ФЗ «О цифровых финансовых активах, цифровой валюте и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон). Законом регулируются отношения, возникающие при обороте цифровой валюты в Российской Федерации, а также отношения, возникающие при выпуске, учете и обращении цифровых финансовых активов, особенности деятельности оператора информационной системы и оператора обмена цифровых финансовых активов. Закон вступает в силу, за исключением некоторых положений, с 1 января 2021 года.

ОБОРОТ ЦИФРОВОЙ ВАЛЮТЫ (КРИПТОВАЛЮТЫ)

Закон дает определение «цифровой валюты» как совокупности электронных данных (цифрового кода или обозначения), содержащихся в информационной системе, которые:

(i) предлагаются и (или) могут быть приняты в качестве средства платежа, не являющегося денежной единицей РФ, иностранного государства, международной денежной или расчетной единицей или в качестве инвестиций, и

(ii) в отношении которых отсутствует лицо, обязанное перед каждым обладателем таких электронных данных, за исключением оператора и (или) узлов информационной системы¹, обязанных только обеспечивать соответствие порядка выпуска этих электронных данных и осуществления в их отношении действий по внесению (изменению) записей в такую информационную систему ее правилам.

В Законе, в отличие от одной из редакций законопроекта, подготовленной ко второму чтению, отсутствуют положения об уголовной и административной ответственности за выпуск цифровой валюты частными лицами, организацию её выпуска и обращение. При этом предусмотрено, что выпуск и обращение цифровой валюты в России будет регулироваться отдельными федеральными законами. Таким образом, детальное регулирование данных вопросов было временно отложено до принятия специальных законов.

Тем не менее, Закон содержит ряд условий ограничительного характера:

- запрет российским юридическим лицам, подразделениям международных организаций и иностранных юридических лиц, созданным на территории РФ, а также физическим лицам, находящимся на территории РФ не менее 183 дней в течение 12 месяцев, принимать цифровую валюту в качестве оплаты за товары (работы, услуги);
- запрет на распространение информации о предложении или приеме цифровой валюты в качестве оплаты за товары (услуги, работы);

¹ Под узлами информационной системы понимаются пользователи информационной системы на основе распределенного реестра, обеспечивающие тождественность содержащейся в ней информации с использованием процедур подтверждения действительности вносимых в нее (изменяемых в ней) записей.



- получение судебной защиты по требованиям, связанным с обладанием цифровой валютой, будет возможно только при условии информирования лицами налоговых органов о фактах обладания цифровой валютой и совершения с ней сделок или операций в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

ЦИФРОВЫЕ ФИНАНСОВЫЕ АКТИВЫ

Закон вводит понятие «цифровые финансовые активы», которые представляют собой цифровые права, включающие:

- денежные требования;
- возможность осуществления прав по ценным бумагам;
- права участия в капитале непубличного АО
- право требовать передачи ценных бумаг, предусмотренных в решении о выпуске ЦФА.

По своей юридической природе ЦФА наиболее близки к депозитарным распискам, удостоверяющим права на другие ценные бумаги (но с более простой процедурой выпуска).

Выпуск, учет и обращение ЦФА осуществляется путем внесения записей в информационную систему на основе распределенного реестра, а также в иные информационные системы.

ПРОЦЕДУРА ВЫПУСКА ЦИФРОВЫХ ФИНАНСОВЫХ АКТИВОВ

Выпуск цифровых финансовых активов осуществляется путем осуществления действий по внесению в информационную систему записи о зачислении цифровых финансовых активов их первому обладателю.

Согласно Закону, выпуск ЦФА вправе осуществлять индивидуальные предприниматели, а также юридические лица (коммерческие и некоммерческие организации).

Ключевым документом, содержащим сведения о выпускаемых ЦФА, является Решение о выпуске цифровых финансовых активов.

Решение о выпуске ЦФА по своей структуре во многом напоминает решение о выпуске ценных бумаг. В частности, оно должно содержать:

- сведения о лице, выпускающем ЦФА (при этом для юридических лиц в обязательном порядке приводятся сведения об их бенефициарном владельце);
- сведения об операторе информационной системы, в которой осуществляется выпуск ЦФА;
- вид и объем прав, удостоверяемых ЦФА, либо указание на то, что выпускаемые ЦФА удостоверяют несколько видов прав с возможностью выбора для реализации одного из них при наступлении предусмотренных решением о выпуске условий;
- количество выпускаемых ЦФА или указание предельной денежной суммы /предельного количества иных ЦФА, которые необходимо передать в оплату выпускаемых ЦФА;
- условия, при наступлении которых выпуск ЦФА признается состоявшимся (завершенным);
- цену приобретения ЦФА или количество иных ЦФА, которые необходимо передать в оплату выпускаемых ЦФА;
- дату начала размещения ЦФА путем заключения договоров об их приобретении;
- способ оплаты (денежными средствами и (или) передача иных ЦФА);
- указание на использование для выпуска ЦФА сделок, предусматривающих исполнение сторонами возникающих из них обязательств при наступлении определенных обстоятельств без направленного на исполнение обязательств отдельно выраженного дополнительного волеизъявления сторон путем применения информационных технологий (в случае использования таких сделок);



- указание на обеспечение выпуска ЦФА имуществом выпускающего их лица или третьих лиц, в т.ч. описание предмета обеспечения, позволяющего его идентифицировать, и условия обеспечения (если применимо);
- сведения о ценных бумагах, возможность осуществления прав по которым (право требовать передачи которых) удостоверяют выпускаемые ЦФА, а также срок, в течение которого может быть реализовано право требовать передачи ценной бумаги, или указание на событие, которое порождает такое право (если применимо);
- указание на ограничение оснований и (или) размера ответственности лица, выпускающего ЦФА (при наличии такого ограничения).

Решение о выпуске ЦФА составляется в электронной форме и должно быть опубликовано на сайте лица, выпустившего ЦФА, а также на сайте оператора информационной системы, в которой осуществляется выпуск ЦФА. При этом оно не подлежит регистрации в Банке России.

Размещение выпускаемых цифровых финансовых активов осуществляется путем заключения договоров об их приобретении между лицом, выпускающим ЦФА и их первым обладателем. При этом в оплату ЦФА их приобретателем могут быть внесены денежные средства или иные цифровые финансовые активы в качестве встречного предоставления.

УЧЕТ И ОБРАЩЕНИЕ ЦИФРОВЫХ ФИНАНСОВЫХ АКТИВОВ

Цифровые финансовые активы учитываются в информационной системе, в которой осуществляется их выпуск, в виде записей способами, установленными правилами указанной информационной системы. Записи о цифровых финансовых активах вносятся или изменяются, по общему правилу, по указанию лица, осуществляющего выпуск ЦФА или их обладателя.

Переход прав, удостоверенных ЦФА, к новому приобретателю, а также ограничение или обременение права распоряжаться ЦФА возникают (осуществляется) с момента внесения записей об этом в информационную систему в соответствии с её правилами.

ОПЕРАТОР ИНФОРМАЦИОННОЙ СИСТЕМЫ

Оператор информационной системы – это юридическое лицо, осуществляющее деятельность по эксплуатации информационной системы, в том числе по обработке информации, содержащейся в ее базах данных².

В качестве оператора информационной системы, в которой осуществляется выпуск ЦФА, может выступать только российское юридическое лицо (в т.ч. кредитная организация, депозитарий, организатор торговли), включенное в реестр операторов информационных систем, который ведется Банком России.

Банк России осуществляет надзор за деятельностью оператора информационной системы, в которой осуществляется выпуск цифровых финансовых активов.

Оператор информационной системы обязан утвердить правила информационной системы, в которой осуществляется выпуск ЦФА. Такие правила должны, в частности, содержать:

- правила выпуска ЦФА;
- правила привлечения операторов обмена ЦФА, включая требования к указанным операторам;
- правила обеспечения доступа обладателей ЦФА к информационной системе;
- порядок ведения реестра пользователей информационной системы³.

Правила информационной системы, в которой осуществляется выпуск ЦФА, подлежат обязательному согласованию с Банком России.

² См. ст. 2 Федерального закона от 27 июля 2006 года № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации».

³ При этом оператор информационной системы вправе привлечь для ведения реестра пользователей информационной системы лиц, выполняющих функции узлов информационной системы, а также операторов иных информационных систем.



Закон возлагает на оператора информационной системы следующие обязанности:

- обеспечивать целостность и достоверность информации о ЦФА, содержащейся в записях информационной системы, а также возмещать убытки пользователям этой информационной системы, возникшие вследствие утраты информации об объеме ЦФА, принадлежащих их обладателям и (или) о самих обладателях ЦФА, а также в иных случаях, предусмотренных Законом;
- в случае утраты обладателем ЦФА доступа к записям информационной системы оператор информационной системы – обеспечить по его требованию возможность восстановления такого доступа;
- вести реестр пользователей информационной системы, содержащий сведения о каждом пользователе информационной системы, в т.ч. сведения, необходимые для его аутентификации, а также информацию о статусе пользователя – лицо, выпустившее ЦФА, их обладатель или оператора обмена ЦФА;
- осуществлять идентификацию клиента, представителя клиента и (или) выгодоприобретателя до приема их на обслуживание в соответствии с требованиями ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма».

При соблюдении условий, предусмотренных Законом, оператор информационной системы, в которой осуществляется выпуск ЦФА, вправе поручить проведение указанной идентификации другому оператору.

ОПЕРАТОР ОБМЕНА ЦИФРОВЫХ ФИНАНСОВЫХ АКТИВОВ

Оператором обмена цифровых финансовых активов является лицо, которое обеспечивает заключение сделок купли-продажи, обмена, а также иных сделок с ЦФА путем сбора и сопоставления разнонаправленных заявок на совершение таких сделок либо путем участия за свой счет в сделке с ЦФА в качестве стороны такой сделки в интересах третьих лиц.

В качестве оператора обмена цифровых финансовых активов может выступать: (i) кредитная организация, (ii) организатор торговли или (iii) российское юридическое лицо, размер уставного капитала и чистых активов (для некоммерческих организаций - совокупный ежегодный размер имущественных взносов членов в имущество) которого составляет не менее 50 миллионов рублей, а также соответствующее иным требованиям Закона и нормативных актов Банка России.

Оператор обмена ЦФА вправе осуществлять свою деятельность с момента включения в реестр операторов обмена цифровых финансовых активов, который ведется Банком России и размещается на сайте Банка России.

Оператор обмена цифровых финансовых активов утверждает Правила обмена цифровых финансовых активов, подлежащие согласованию с Банком России.

На операторов обмена ЦФА также возложена обязанность осуществлять идентификацию клиента, представителя клиента и (или) выгодоприобретателя до приема их на обслуживание в соответствии с требованиями ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма». При этом, при соблюдении предусмотренных Законом условий, оператор обмена ЦФА вправе поручить проведение указанной идентификации другому оператору.

Законом также предусмотрена возможность совмещения деятельности оператора обмена ЦФА с деятельностью оператора информационной системы, в которой осуществляется выпуск ЦФА.

ВЛАДЕЛЕЦ (ОБЛАДАТЕЛЬ) ЦФА

Обладателем ЦФА признается лицо, одновременно соответствующее следующим критериям:

- 1) лицо включено в реестр пользователей информационной системы, в которой учитываются ЦФА;
- 2) лицо имеет доступ к информационной системе посредством обладания уникальным кодом, который позволяет ему получать информацию о принадлежащих ему ЦФА, а также распоряжаться ими посредством использования информационной системы.

С учетом изложенных выше норм Закона, обладателями ЦФА и иными пользователями информационной системы не могут быть анонимные лица.



ОСОБЕННОСТИ НЕКОТОРЫХ ВИДОВ ЦИФРОВЫХ ФИНАНСОВЫХ АКТИВОВ

ЦФА, удостоверяющие возможность осуществления прав по ценным бумагам

Владелец ЦФА, удостоверяющих возможность осуществления прав по ценным бумагам, вправе требовать от лица, обязанного по таким ЦФА, реализации прав по ценным бумагам (например: права на участие в собрании акционеров, право на получение дивидендов и т.д.).

В этом случае лицо, выпустившее ЦФА, осуществляет права по ценным бумагам в соответствии с указаниями обладателя цифровых финансовых активов.

ЦФА, удостоверяющие право требовать передачи ценных бумаг

Владелец ЦФА, удостоверяющих право требовать передачи ценных бумаг, вправе требовать от лица, обязанного по таким ЦФА, передачи ему ценных бумаг, предусмотренных решением о выпуске ЦФА, в течение срока или при наступлении события, предусмотренных таким решением.

ЦФА, удостоверяющие права участия в капитале акционерного общества

Законом предусматривается возможность выпуска ЦФА, удостоверяющих права участия в капитале непубличного акционерного общества (для публичных АО установлен запрет на выпуск акций в виде ЦФА).

При этом регистрация выпусков акций непубличного АО, выпущенных в виде ЦФА, осуществляется оператором информационной системы в соответствии с утвержденными им Правилами информационной системы. Государственная регистрация выпусков акций в этом случае не осуществляется.

Законом установлены следующие ограничения для непубличных АО, выпустивших акции в виде ЦФА:

- возможность выпуска акций непубличного АО в виде ЦФА должна быть предусмотрена уставом общества при его учреждении;
- непубличное АО не может приобрести публичный статус;
- непубличное АО вправе осуществлять только выпуски акций в виде ЦФА и ценных бумаг, конвертируемых в такие акции (выпуск каких-либо иных ценных бумаг таким АО запрещен);
- запрещается конвертация акций, выпущенных в виде ЦФА, в «обычные» акции, а также обратная конвертация «обычных» акций, выпущенных другими АО, в акции, выпущенные в виде ЦФА.

Лицом, осуществляющим учет прав на акции непубличного АО, в данном случае будет являться не регистратор, а оператор информационной системы, в которой осуществляется выпуск цифровых финансовых активов.

При этом такой оператор информационной системы должен будет иметь лицензию профессионального участника рынка ценных бумаг на осуществление деятельности по ведению реестра.

СОВЕРШЕНИЕ СДЕЛОК С УТИЛИТАРНЫМИ ЦИФРОВЫМИ ПРАВАМИ И ЦФА В ИНВЕСТИЦИОННОЙ ПЛАТФОРМЕ И ЧЕРЕЗ ОПЕРАТОРА ОБМЕНА ЦИФРОВЫХ ФИНАНСОВЫХ АКТИВОВ»

Законом предусматривается возможность приобретения и отчуждения ЦФА, а также цифровых прав, включающих одновременно утилитарные цифровые права и ЦФА в инвестиционной платформе (*описание понятия «утилитарных прав», а также порядка привлечения инвестиций с использованием информационных платформ приведено в нашем обзоре от 27 января 2020 года*).

Одновременно Законом предусмотрено, что сделки с утилитарными цифровыми правами могут осуществляться, в том числе, через оператора обмена ЦФА на основании утвержденных им правил обмена.

РЕКЛАМА ЦФА

Законом устанавливаются также требования к рекламе ЦФА. В частности, предусматривается, что реклама должна содержать указание на то, что предлагаемые цифровые финансовые активы являются высоко рискованными и их приобретение может привести к потере внесенных денежных средств в полном объеме.

Авторы: советник Олег Ушаков, юрист Гюляна Хареева.



Контакты



Дмитрий ГЛАЗУНОВ

Партнер, руководитель практики
банковского и финансового
права, рынков капитала

dmitriy_glazunov@epam.ru

+7 (495) 935 8010



Олег УШАКОВ

Советник практики банковского
и финансового права, рынков
капитала

oleg_ushakov@epam.ru

+7 (495) 935 8010

Данный материал подготовлен исключительно в информационных и/или образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры», его руководство, адвокаты и сотрудники не могут гарантировать применимость такой информации для Ваших целей и не несут ответственности за Ваши решения и связанные с ними возможные прямые или косвенные потери и/или ущерб, возникшие в результате использования содержащейся в данных материалах информации или какой-либо ее части.

Управление подпиской

Вы получили эту информацию, так как данная тематика может представлять для вас интерес. Если данная информация была направлена вам по ошибке, приносим наши извинения и просим направить отказ от рассылки.

Чтобы отказаться от получения рассылок «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры», пожалуйста, ответьте на это письмо с темой **Unsubscribe**. Для включения нового адресата в число получателей рассылки необходимо ответить на это письмо с темой **Subscribe**. Просим учесть, что мы оставляем за собой право ограничить круг получателей информационных рассылок.