

Разбираем закон о цифровых финансовых активах



Григор Вадим

Генеральный директор Общества с ограниченной ответственностью «Евроазиатский Регистратор»



Кириленко Ольга

Риск-менеджер Общества с ограниченной ответственностью «Евроазиатский Регистратор»

С 1 января 2021 г. вступил в силу 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 — Федеральный закон).

Ключевое отличие цифровых финансовых активов (далее — ЦФА) от цифровых валют заключается в том, что в отношении ЦФА существует обязанное лицо, в отношении же цифровой валюты отсутствует лицо, обязанное перед каждым обладателем (за исключением оператора и/или узлов информационной системы, которые являются обязанными в части обеспечения порядка выпуска и осуществления записей в информационной системе в отношении цифровой валюты). ЦФА могут быть обеспечены имуществом лица, которое их выпускает, либо имуществом третьих лиц, но в любом случае являются обязательством лица, выпустившего ЦФА.

Итак, согласно Федеральному закону ЦФА признаются четыре вида цифровых прав:

- денежные требования;

- возможность осуществления прав по эмиссионным ценным бумагам (за исключением прав на акции ПАО и эмиссионных ценных бумаг ПАО, конвертируемых в его акции);
- права участия в капитале непубличного АО;
- право требовать передачи эмиссионных ценных бумаг (за исключением прав на акции ПАО и эмиссионных ценных бумаг ПАО, конвертируемых в его акции).

Таким образом, ЦФА представляют собой права на право. С одной стороны, ЦФА являются самостоятельным объектом гражданских прав, а с другой — ЦФА удостоверяют права обладателя, которые закреплены в решении о выпуске ЦФА. Подтверждением этого утверждения является также то, что Федеральный закон говорит об обладании ЦФА (не владении), тем самым подчеркивая, что ЦФА не являются объектом прав собственности, а выступают только объектом имущественного права.

Выпуск, учет и обращение ЦФА возможны только путем внесения (изменения) записей в информационную систему на основе распределенного

реестра (далее — ИС), а также в иные информационные системы. При этом Федеральный закон дает определение распределенного реестра:

«Для целей настоящего Федерального закона под распределенным реестром понимается совокупность баз данных, тождественность содержащейся информации в которых обеспечивается на основе установленных алгоритмов (алгоритма)».

Так как любые базы данных работают на основе установленных алгоритмов, то формально любая система, в которой несколько баз данных синхронизируют данные, с точки зрения Федерального закона является «распределенным реестром». Данное определение отличается от определения распределенного реестра в технологии блокчейна, где распределенный реестр не имеет единого центра управления. Каждый узел составляет и записывает обновления реестра независимо от других узлов. Затем узлы голосуют за обновления, как только консенсус достигнут, распределенный реестр обновляется, и последняя согласованная версия реестра сохраняется в каждом узле. Таким образом, никто не может изменять записи без согласия обладателя соответствующего актива, что гарантирует «незыблемость прав собственности». Однако возможны ситуации, когда имущество должно быть отчуждено помимо воли владельца, например, в случае неисполнения обязательств перед третьими лицами (открытие исполнительного производства). Поэтому распределенный реестр для целей Федерального закона является централизованным, с этой целью Федеральный закон вводит субъекты, наделенные преимущественными правами, — это Операторы ИС.

Определены два вида Операторов ИС:

- Оператор ИС, в которой осуществляется выпуск ЦФА;
- Оператор обмена ЦФА.

ТРЕБОВАНИЯ К ОПЕРАТОРУ ИС, В КОТОРОЙ ОСУЩЕСТВЛЯЕТСЯ ВЫПУСК ЦФА

Оператор ИС, в которой осуществляется выпуск ЦФА, — это юридическое лицо, осуществляющее деятельность по эксплуатации ИС, в которой осуществляется выпуск ЦФА. Оператор ИС должен быть юридическим лицом, личным законом которого является российское право. Требование к размеру уставного капитала и собственных средств — не менее 5 млн руб. Ему необходимо иметь лицензию профессионального участника рынка ценных бумаг на осуществление деятельности по ведению реестра, если оператор ИС осуществляет учет прав на акции непубличного АО, выпущенные в виде ЦФА.

Для осуществления деятельности Оператора ИС, в которой осуществляется выпуск ЦФА, необходимо быть включенным в реестр операторов информационных систем, осуществляющих выпуск ЦФА. Такой реестр ведется Банком России.

Оператор ИС, в которой осуществляется выпуск ЦФА, вправе:

- обеспечивать заключение сделок с ЦФА, выпущенными в ИС, оператором которой он является, без включения его в реестр операторов обмена ЦФА;
- осуществлять признание лиц квалифицированными инвесторами по их заявлениям.

Оператор ИС, в которой осуществляется выпуск ЦФА, обязан:

- осуществлять внесение (изменение) записей о ЦФА на основании вступившего в законную силу судебного акта, исполнительного документа (в том числе постановления судебного пристава-исполнителя), актов других органов и должностных лиц при осуществлении ими своих функций, предусмотренных законодательством РФ, либо на основании выданного в порядке, предусмотренном за-

коном, свидетельства о праве на наследство, то есть на основании того, что предусматривает переход ЦФА определенного вида в порядке универсального правопреемства, без согласия обладателя ЦФА;

- предоставлять содержащуюся в записях ИС информацию о ЦФА по требованию уполномоченных органов;
- по требованию лица, не являющегося квалифицированным инвестором, которое приобрело ЦФА, предназначенные для квалифицированных инвесторов, приобрести у него эти ЦФА за свой счет и возместить ему все понесенные им при этом расходы. Это значит, что по сделкам с ЦФА, приобретение которых может осуществляться только лицом, являющимся квалифицированным инвестором, переход ЦФА будет осуществляться только с одобрения Оператора ИС, в которой осуществляется выпуск ЦФА.

ТРЕБОВАНИЯ К ОПЕРАТОРУ ОБМЕНА ЦФА

Оператор обмена ЦФА — это юридическое лицо, осуществляющее деятельность по эксплуатации ИС, в которой осуществляются сделки купли-продажи ЦФА, иные сделки, связанные с ЦФА, включая обмен ЦФА одного вида на ЦФА другого вида либо на цифровые права, предусмотренные законом, в том числе сделки с ЦФА, выпущенными в информационных системах, организованных в соответствии с иностранным правом.

Оператор обмена ЦФА должен быть юридическим лицом, личным законом которого является российское право. Требование к размеру уставного капитала и собственных средств — не менее 50 млн руб. В штате обязательно наличие службы комплаенс-контроля.

Для осуществления деятельности Оператора обмена ЦФА необходимо быть включенным в реестр

операторов обмена ЦФА, который ведется Банком России. Оператор обмена ЦФА может обеспечивать заключение сделок с ЦФА двумя способами:

- 1 путем сбора и сопоставления разнонаправленных заявок на совершение сделок;
- 2 путем участия за свой счет в сделке с ЦФА в качестве стороны такой сделки в интересах третьих лиц.

Таким образом, Оператор обмена ЦФА является неким аналогом криптобиржи и может выступать посредником между «иностранными» информационными системами и финансовой системой РФ.

Осуществлять выпуск ЦФА могут вне зависимости от резидентства:

- физические лица, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей;
- юридические лица (коммерческие и некоммерческие организации).

Приобретать ЦФА имеют право как физические, так и юридические лица вне зависимости от резидентства. Но при этом Банк России вправе определить признаки ЦФА, приобретение которых может осуществляться только лицом, являющимся квалифицированным инвестором.

ЦФА могут быть объектом сделок купли-продажи, обмена ЦФА одного вида на другой, ЦФА можно передать в залог. При этом ЦФА не являются и не признаются средством платежа, то есть по аналогии с иностранной валютой в РФ: купить и продать можно, а рассчитываться нельзя.

В случае участия в выпуске, учете и обращении ЦФА иностранных лиц к правоотношениям применяется российское право.

Порядок выпуска ЦФА, за исключением выпуска ЦФА на право участия в уставном капитале:

- 1** Лицо, принявшее решение о выпуске ЦФА заключает договор с Оператором ИС, в которой будет осуществляться выпуск ЦФА.
- 2** Лицо, принявшее решение о выпуске ЦФА, зачисляет на лицевой счет (счет депо) ЦФА эмиссионные ценные бумаги, осуществление прав по которым будут удостоверять ЦФА (в случае выпуска ЦФА на права по эмиссионным ценным бумагам и право требования передачи эмиссионных ценных бумаг).
- 3** Оператор ИС, в которой осуществляется выпуск ЦФА, открывает в российской кредитной организации номинальный счет, бенефициаром по которому является лицо, выпускающее ЦФА.
- 4** Инвесторы вносят денежные средства в счет оплаты ЦФА на номинальный счет, открытый в кредитной организации, либо передают в оплату иные ЦФА.
- 5** При условии достижения предельной суммы, Оператор ИС, в которой осуществляется выпуск ЦФА, вносит в ИС записи о зачислении ЦФА первому обладателю.
- 6** Оператор ИС, в которой осуществляется выпуск ЦФА, направляет требование в кредитную организацию на перевод денежных средств с номинального счета на счет лица, выпускающего ЦФА.
- 7** Не позднее даты выпуска ЦФА Оператор ИС, в которой осуществляется выпуск ЦФА, и лицо, выпускающее ЦФА, размещают на своих сайтах в информационно-телекоммуникационной сети Интернет решение о выпуске цифровых финансовых активов.

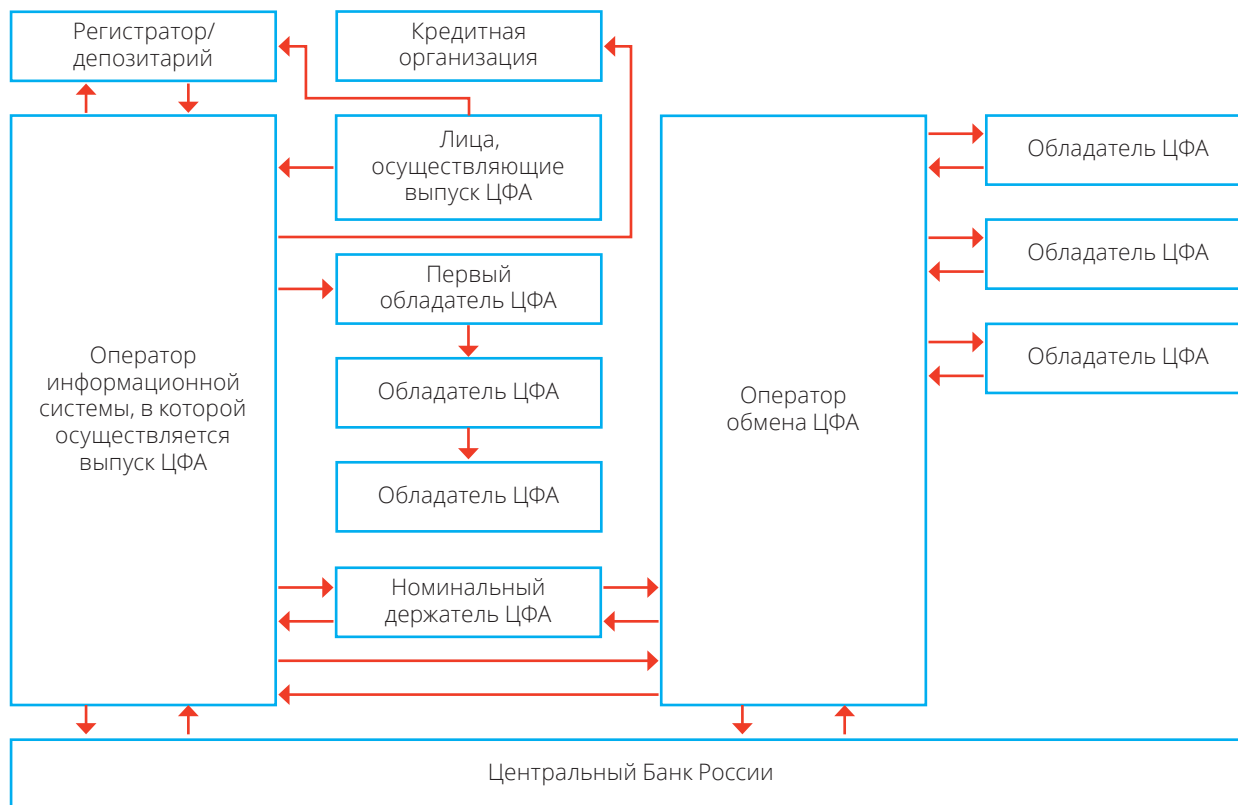
ПОРЯДОК ВЫПУСКА ЦФА НА ПРАВО УЧАСТИЯ В УСТАВНОМ КАПИТАЛЕ

Выпуск ЦФА, удостоверяющих права участия в капитале, возможен только для новых непубличных АО, созданных путем учреждения. Учет прав на акции этих обществ осуществляет Оператор ИС, в которой осуществляется выпуск ЦФА. Обязательное условие — наличие у Оператора лицензии профессионального участника рынка ценных бумаг на осуществление деятельности по ведению реестра. При этом установленные нормативными актами Банка России требования к ведению реестра владельцев ценных бумаг в части порядка учета прав на ценные бумаги не распространяются на учет прав на акции непубличного АО в виде ЦФА.

Порядок осуществления эмиссии акций непубличного АО в виде ЦФА:

- эмитент в лице учредителей заключает договор с Оператором ИС, в которой будет осуществляться выпуск ЦФА;
- Оператор ИС, в которой будет осуществляться выпуск ЦФА, регистрирует выпуск акций в виде ЦФА;
- Оператор ИС, в которой будет осуществляться выпуск ЦФА, представляет документы для регистрации эмитента как юридического лица в ФНС;
- ФНС регистрирует юридическое лицо;
- Оператор ИС, в которой осуществляется выпуск ЦФА, и эмитент размещают на своих сайтах в информационно-телекоммуникационной сети Интернет решение о выпуске ЦФА;
- Оператор ИС, в которой осуществляется выпуск ЦФА, открывает в российской кредитной организации номинальный счет, бенефициаром по которому является эмитент.
- учредители вносят денежные средства в счет оплаты акций на номинальный счет, открытый в кредитной организации;

Схема. Взаимодействие (в случае выпуска ЦФА на денежные требования и участия в акционерном капитале Регистратор/депозитарий в схеме не участвует)



- Оператор ИС, в которой осуществляется выпуск ЦФА, вносит в ИС записи о зачислении ЦФА первому обладателю;
- эмитент направляет требование в кредитную организацию на перевод денежных средств с номинального счета на его банковский счет, открытый в российской кредитной организации;
- акции непубличного АО в виде ЦФА считаются размещенными.

В заключение хотелось бы отметить, что пока единый механизм, регулирующий ЦФА, не сформирован. Ряд сопутствующих нормативных актов не приняты и отправлены на доработ-

ку. На сегодняшний день не приняты изменения в налоговом законодательстве, регулирующие вопрос о налогообложении ЦФА. И **вопрос налоговых последствий совершения сделок с ЦФА остается открытым**. Поэтому в случае, если в законодательство не будут внесены изменения, то оборот ЦФА будет подчиняться общим правилам налогообложения, что может привести к ряду затруднений и ограничению к использованию ЦФА. Кроме того, в Федеральном законе отсутствуют понятия, которые позволяют применять иностранное право и разрешать коллизии в регулировании, что также может привести к ограничению в использовании ЦФА на международном рынке.