

Информация для клиентов

В России представлены первые законопроекты о криптовалютах, ICO и краудфандинге

25 января 2018 г. Министерство финансов Российской Федерации («Минфин»), Министерство экономического развития Российской Федерации («Минэкономразвития») и Банк России («ЦБ РФ») представили тексты законопроектов, касающихся регулирования криптовалют, смарт-контрактов, ICO¹ и краудфандинга². Данные законопроекты подготовлены во исполнение поручений Президента Российской Федерации от 21 октября 2017 г. о подготовке законодательной базы для обращения криптовалют в России³. Из текстов законопроектов видно, что ЦБ РФ занимает гораздо более жесткую позицию в отношении регулирования криптовалют, ICO и краудфандинговой деятельности, чем Минфин и Минэкономразвития.

Кроме того:

- 27 декабря 2017 г. Российская ассоциация криптовалют и блокчейна представила текст законопроекта о внесении изменений в Федеральный закон «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» в части краудфандинговой деятельности⁴,

1 В настоящем обзоре понятия «выпуск токенов» и «ICO» используются как равнозначные.

2 Проект федерального закона «О цифровых финансовых активах», подготовленный Минфином («Законопроект Минфина»), доступен по адресу: <http://regulation.gov.ru/p/77904>.

Проект федерального закона «О цифровых финансовых активах», подготовленный ЦБ РФ («Законопроект ЦБ о ЦФА»), совместно с Законопроектом Минфина – «Законопроекты о ЦФА»), доступен по адресу: http://www.cbr.ru/analytics/standart_acts/others/20180125_01.pdf.

Проект федерального закона «Об альтернативных способах привлечения инвестиций (краудфандинг)», подготовленный Минэкономразвития («Законопроект Минэкономразвития»), доступен по адресу: <http://regulation.gov.ru/p/76673>.

Проект федерального закона «Об альтернативных способах привлечения инвестиций (краудфандинг)», подготовленный ЦБ РФ («Законопроект ЦБ РФ о краудфандинге», совместно с Законопроектом Минэкономразвития – «Законопроекты о краудфандинге»), доступен по адресу: http://www.cbr.ru/analytics/standart_acts/others/20180125_02.pdf.

3 Текст данных поручений доступен по адресу: <http://kremlin.ru/acts/assignments/orders/55899>; более подробно они рассмотрены в подготовленной нами Информации для клиентов от 21 ноября 2017 г., доступной по адресу: https://www.debevoise.com/~media/files/insights/publications/2017/11/20171110%20cryptocurrency_in_russia_russian.pdf.

4 Текст данного законопроекта доступен по адресу: <http://racib.com/position/predlozhenie-rakib-po-regulirovaniyu-ico>.

предполагающего введение добровольной аккредитации краудфандинговых площадок и более высоких порогов для максимального объема инвестиций;

- 25 января 2018 г. в Государственную Думу РФ был внесен проект федерального закона о введении «крипторубля» в качестве законного средства платежа на территории России⁵.

Далее приведены основные аспекты предлагаемого нормативно-правового регулирования по состоянию на данный момент. Рассматриваемые в настоящем обзоре законопроекты с большой вероятностью будут неоднократно пересматриваться до их внесения в Государственную Думу РФ, а также в ходе работы над ними в процессе законодательной деятельности. На данный момент сложно предположить, какие из законопроектов лягут в основу нового законодательного регулирования.

КРИПТОВАЛЮТЫ И ТОКЕНЫ

Правовой режим

Согласно Законопроектам о ЦФА криптовалюты и токены являются видами так называемого цифрового финансового актива («ЦФА») – имущества в электронной форме, созданного с использованием криптографических средств.

Законопроекты о ЦФА устанавливают, что токены выпускаются эмитентами (юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями) с целью привлечения финансирования. Характеризующим признаком криптовалюты является ее создание и учет в распределенном реестре цифровых транзакций участниками этого реестра в соответствии с его правилами.

Из Законопроектов о ЦФА следует, что криптовалюты и токены:

- являются иным имуществом по смыслу ст. 128 ГК РФ; и
- не являются законным средством платежа на территории России.

Обмен и обращение

Законопроекты о ЦФА по-разному подходят к вопросу обмена и обращения криптовалют и токенов:

- Законопроект Минфина предусматривает возможность владельцам ЦФА совершать сделки по обмену ЦФА одного вида на ЦФА другого вида, а также на рубли, иностранную валюту и иное имущество;
- Законопроект ЦБ о ЦФА допускает лишь обмен ЦФА на рубли или иностранную валюту, запрещая как обмен ЦФА между собой, так и совершение гражданско-правовых сделок с

⁵ Карточка и текст законопроекта № 373645-7 «О системе национального распределенного майнинга» доступны по адресу: <http://sozd.parlament.gov.ru/bill/373645-7>.

ЦФА (в том числе их обратную продажу эмитенту), за исключением сделок, направленных на осуществление прав, предоставляемых ЦФА (примеры таких прав см. в разделе «Краудфандинговая деятельность и инвестиционные платформы — Формы инвестирования»).

Законопроекты о ЦФА предполагают, что подобные сделки должны осуществляться в соответствии с правилами организованных торгов ЦФА, зарегистрированными в ЦБ РФ, и только через оператора обмена ЦФА – российское юридическое лицо, являющееся брокером, дилером, форекс-дилером, организатором торговли или лицом, осуществляющим деятельность по управлению ценными бумагами (управляющим), а согласно Закону о ЦФА – также депозитарием или держателем реестра.

СМАРТ-КОНТРАКТЫ

Законопроекты о ЦФА вводят определение смарт-контракта: под ним понимается договор в электронной форме, исполнение (а в редакции законопроекта ЦБ о ЦФА – и определение) прав и обязательств по которому осуществляется путем совершения цифровых записей (транзакций) в строго определенной смарт-контрактом последовательности и при наступлении обстоятельств, определенных в нем.

Законопроект Минфина также предусматривает, что защита прав сторон смарт-контракта осуществляется в порядке, аналогичном порядку осуществления защиты прав сторон договора, заключенного в электронной форме, не устанавливая, таким образом, конкретных способов защиты прав.

МАЙНИНГ

Согласно законопроектам о ЦФА майнинг является предпринимательской деятельностью, направленной на создание криптовалюты и (или) валидацию⁶ с целью получения вознаграждения в виде криптовалюты. При этом законопроекты о ЦФА не содержат какого-либо регулирования майнинга, в частности, определения лиц, которые могут заниматься этой деятельностью, а также требований к осуществлению данной деятельности (например, необходимости получения лицензии).

ICO

Законопроекты о ЦФА определяют выпуск токенов как последовательность действий, направленную на отчуждение эмитентом токенов их приобретателям.

⁶ Под валидацией в законопроектах о ЦФА понимается юридически значимое действие по подтверждению действительности цифровых записей в реестре цифровых транзакций.

Учет прав на токены

Законопроекты о ЦФА по-разному подходят к вопросу учета прав на приобретаемые инвесторами токены:

- Законопроект Минфина предполагает, что токены, приобретенные неквалифицированными⁷ инвесторами, учитываются путем внесения цифровой записи в специальный цифровой кошелек для неквалифицированных инвесторов, открываемый оператором обмена ЦФА, в то время как токены, приобретенные квалифицированными инвесторами, могут учитываться в цифровом кошельке, открываемом на имя таких квалифицированных инвесторов;
- Законопроект ЦБ о ЦФА предусматривает, что токены, приобретаемые любыми лицами, подлежат учету в цифровом кошельке, открываемом на имя приобретателя оператором обмена ЦФА, при этом порядок открытия, ведения и закрытия цифровых кошельков устанавливается ЦБ РФ.

Процедура ICO

Законопроекты о ЦФА устанавливают, что ICO начинается с опубликования эмитентом токенов в сети «Интернет» публичной оферты о выпуске токенов, инвестиционного меморандума (аналога *white paper*) и иных необходимых документов.

Публичная оферта о выпуске токенов должна содержать, помимо прочего:

- сведения об эмитенте и его бенефициаре (при наличии);
- объем прав, предоставляемых владельцу токена, и порядок осуществления таких прав;
- порядок открытия цифровых кошельков, правила ведения реестра цифровых транзакций, порядок оплаты токенов.

⁷ Квалифицированный инвестор – лицо, либо напрямую указанное в качестве такового в Федеральном законе от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (например, банки, страховые организации, брокеры), либо отвечающее любому из следующих требований: а) для физических лиц: (i) владение ценными бумагами или производными финансовыми инструментами на общую сумму не менее 6 миллионов рублей; (ii) наличие опыта работы не менее 3 лет (по общему правилу) в российской или иностранной организации, которые совершали сделки с ценными бумагами и (или) заключали договоры, являющиеся производными финансовыми инструментами; (iii) совершение сделок с ценными бумагами и (или) заключение договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, за последние 4 квартала в среднем не реже 10 раз в квартал, но не реже 1 раза в месяц, на общую сумму не менее 6 миллионов рублей; (iv) наличие определенных видов имущества на общую сумму не менее 6 миллионов рублей; или (v) наличие высшего экономического образования или определенных аттестатов или сертификатов (например, “Chartered Financial Analyst”); б) для юридических лиц, являющихся коммерческими организациями: (i) наличие собственного капитала в размере не менее 200 миллионов рублей; (ii) совершение сделок с ценными бумагами и (или) заключение договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, за последние 4 квартала в среднем не реже 5 раз в квартал, но не реже 1 раза в месяц, на общую сумму не менее 50 миллионов рублей; (iii) получение выручки в размере не менее 2 миллиардов рублей за последний заверченный отчетный год; или (iv) наличие активов, сумма которых составляет не менее 2 миллиардов рублей за последний заверченный отчетный год.

Публичная оферта должна быть подписана усиленной квалифицированной подписью эмитента – физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, или единоличного исполнительного органа эмитента – юридического лица.

Законопроекты о ЦФА предусматривают различный объем информации, который должен содержаться в инвестиционном меморандуме: помимо общей информации об эмитенте токенов и описания ICO Законопроект ЦБ о ЦФА предполагает включение в инвестиционный меморандум информации о фактах, способных повлиять на реализацию проекта, предупреждения о рисках, связанных с потерей инвестиций, и о невозможности продать приобретаемые токены и имущественные права, удостоверяемые токенами.

Предполагается, что неквалифицированные инвесторы смогут приобрести в рамках одного ICO токены на сумму не более 50 000 рублей.

КРАУДФАНДИНГОВАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ И ИНВЕСТИЦИОННЫЕ ПЛАТФОРМЫ

Участники краудфандинговой деятельности

Законопроекты о краудфандинге не определяют понятие «краудфандинг», однако приравнивают его к термину «розничное финансирование».

Инвестировать в проект посредством инвестиционной платформы могут граждане, в том числе не являющиеся индивидуальными предпринимателями.

Инвестиции смогут привлекать российские коммерческие организации и индивидуальные предприниматели с использованием инвестиционной платформы – специальной информационной системы в сети «Интернет», принадлежащей оператору инвестиционной платформы.

Оператором инвестиционной платформы может быть только российское юридическое лицо с размером собственных средств не менее 5 000 000 рублей при условии включения такого лица в специальный реестр, вести который будет ЦБ РФ. Кроме того, устанавливаются ограничения в отношении лиц, которые прямо или косвенно имеют право распоряжаться 10% и более голосов, приходящихся на голосующие акции (доли в уставном капитале) оператора инвестиционной платформы. Такими лицами, например, не смогут быть лица, подвергнутые административному наказанию в виде дисквалификации, и юридические лица, зарегистрированные в офшорных юрисдикциях.

Формы инвестирования

Законопроекты о краудфандинге закрепляют закрытый перечень форм вложения инвестиций и прав, которые может приобрести инвестор в случае покупки токена инвестиционного проекта⁸. Так, в частности:

- вложение инвестиций может осуществляться путем предоставления займов, приобретения ценных бумаг, приобретения долей участия в капитале ООО, хозяйственного товарищества или партнерства, а также приобретения токенов инвестиционного проекта;
- приобретая токен инвестиционного проекта, инвестор может приобрести права (требования) из договора займа, предоставленного лицу, привлекающему инвестиции, права требовать передачи ценных бумаг, имущества, исключительных прав, права требования выполнения работ и оказания услуг.

Законопроекты о краудфандинге устанавливают следующие ограничения на объем инвестиций с использованием инвестиционных платформ:

- общая сумма инвестиций одного физического лица, не являющегося квалифицированным инвестором и (или) индивидуальным предпринимателем, в течение одного года не должна превышать:
 - по законопроекту Минэкономразвития – 1 400 000 рублей;
 - по законопроекту ЦБ о краудфандинге – 500 000 рублей;
- общая сумма инвестиций, привлеченных одним физическим лицом – индивидуальным предпринимателем или квалифицированным инвестором или юридическим лицом, в течение одного года не должна превышать:
 - по законопроекту Минэкономразвития – 2 000 000 000 рублей;
 - по законопроекту ЦБ о краудфандинге – 200 000 000 рублей;
- Законопроект ЦБ о краудфандинге также устанавливает дополнительное ограничение: размер инвестиций одного физического лица, не являющегося квалифицированным инвестором и (или) индивидуальным предпринимателем, привлекаемых в один инвестиционный проект с использованием инвестиционной платформы, в течение одного года не может превышать 50 000 рублей.

* * *

Мы будем рады ответить на любые ваши вопросы по данной тематике.

⁸ В Законопроектах о краудфандинге отмечается, что понятие «токен» используется в значении, определенном в Федеральном законе «О цифровых финансовых активах» (на данный момент – Законопроекты о ЦФА), при этом «токен инвестиционного проекта» удостоверяет имущественные права, предусмотренные Законопроектами о краудфандинге, и записывается на имя инвестора в базе данных инвестиционной платформы.

НЬЮ-ЙОРК

Пёнквон Лим
blim@debevoise.com

МОСКВА

Дмитрий Никифоров
dvnikiforov@debevoise.com

Анна Максименко
avmaximenko@debevoise.com

Елена Ключарева
emklutchareva@debevoise.com