

В России принят закон о цифровых финансовых активах

6 августа 2020 г.

31 июля 2020 г. Президент РФ подписал закон «О цифровых финансовых активах, цифровой валюте и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» («Закон»)¹.

Закон регулирует отношения, возникающие при выпуске, учете и обращении цифровых финансовых активов («ЦФА»), и отношения, связанные с оборотом цифровой валюты, и вступит в силу с 1 января 2021 г.

Закон был существенно переработан с момента его принятия Государственной Думой РФ в первом чтении 22 мая 2018 г.: так, ко второму чтению была подготовлена фактически новая версия Закона². Ниже мы представляем вашему вниманию краткий обзор основных положений Закона.

ПОНЯТИЕ ЦФА

ЦФА – это цифровые права³, которые предусмотрены решением о выпуске соответствующих ЦФА, среди которых могут быть:

¹ Федеральный закон от 31 июля 2020 г. № 259-ФЗ «О цифровых финансовых активах, цифровой валюте и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

² Мы рассматривали первоначальные версии Закона в нашем обзоре от 26 февраля 2018 г., размещенном по ссылке: https://www.debevoise.com/-/media/files/insights/publications/2018/02/20180226-ru_cryptocurrency_and_crowdfunding_bills_in_russia.pdf.

³ Цифровые права – это названные в таком качестве в законе обязательственные и иные права, содержание и условия осуществления которых определяются в соответствии с правилами информационной системы, отвечающей установленным законом признакам. Мы подробно рассматривали закон о цифровых правах, вступивший в силу с 1 октября 2019 г., в нашем обзоре от 14 марта 2019 г., размещенном по ссылке: https://www.debevoise.com/-/media/files/insights/publications/2019/03/20190314_russian_state_duma_adopts_bill_on_digital_rights_in_third_reading_rus.pdf.

-
- денежные требования;
 - возможность осуществления прав по эмиссионным ценным бумагам;
 - права участия в капитале непубличного акционерного общества («непубличное АО»);
 - право требовать передачи эмиссионных ценных бумаг.

Особенность ЦФА заключается в том, что их выпуск и учет осуществляется посредством внесения (изменения) записей в информационную систему на основе распределенного реестра⁴, а также в иные информационные системы способом, предусмотренным правилами такой информационной системы, функционирующей в сети Интернет.

ЦФА стали вторым видом цифровых прав, прямо урегулированных в законе, наряду с ранее появившимися в российском законодательстве утилитарными цифровыми правами⁵. Кроме того, Закон допускает существование гибридных цифровых прав, включающих одновременно ЦФА и иные цифровые права.

ВЫПУСК И ОБРАЩЕНИЕ ЦФА

Закон устанавливает общий порядок выпуска, учета и обращения ЦФА. При этом выпуск, учет и обращение эмиссионных ценных бумаг, возможность осуществления прав по которым удостоверяется ЦФА, должны осуществляться в соответствии с Законом о рынке ценных бумаг⁶ с учетом особенностей, установленных Законом.

Предложение и выпуск ЦФА

Правом на выпуск ЦФА в соответствии с Законом обладают только юридические лица и индивидуальные предприниматели.

⁴ Распределенный реестр – это совокупность баз данных, тождественность содержащейся информации в которых обеспечивается на основе установленных алгоритмов (алгоритма).

⁵ Мы рассматривали категорию утилитарных цифровых прав в нашем обзоре от 4 сентября 2019 г., посвященном закону о краудфандинге и размещенном по ссылке: <https://www.debevoise.com/-/media/files/insights/publications/2019/09/20190904-russia-adopts-crowdfunding-law-rus.pdf>.

⁶ Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (с изменениями и дополнениями, «Закон о рынке ценных бумаг»).

Выпуск ЦФА осуществляется на основании решения о выпуске, в котором указывается вид и объем прав, которые удостоверяют выпускаемые ЦФА, а также ряд иных сведений. Решение о выпуске размещается на сайте лица, выпускающего ЦФА, а также на сайте оператора информационной системы, в которой осуществляется выпуск, и может являться публичной офертой, если оно адресовано неопределенному кругу лиц. Неопределенному кругу лиц не может быть адресовано решение о выпуске ЦФА, удостоверяющих возможность осуществления прав по эмиссионным ценным бумагам или удостоверяющих право требовать передачи эмиссионных ценных бумаг либо удостоверяющих права участия в капитале непубличного АО.

В Федеральном законе от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» появятся правила и ограничения рекламы ЦФА: в частности, реклама должна будет содержать указание на то, что ЦФА являются высокорискованными, при этом в рекламу будет запрещено включать обещания выплаты дохода по ЦФА (за исключением того, что предусмотрено в решении о выпуске), а также прогнозы роста курсовой стоимости ЦФА.

Обращение ЦФА

Закон допускает сделки купли-продажи ЦФА, обмен одних ЦФА на другие, а также на иные цифровые права (включая ЦФА, выпущенные в соответствии с иностранным законодательством, и цифровые права, включающие одновременно ЦФА и иные цифровые права).

Круг приобретателей ЦФА Законом не ограничен. При этом Закон отдельно предусматривает право Банка России определять признаки ЦФА, приобретение которых может осуществляться только квалифицированными инвесторами⁷, и (или) признаки ЦФА, приобретение которых лицами, не являющимися квалифицированными инвесторами, может осуществляться только в пределах установленной Банком России суммы денежных средств и (или) совокупной стоимости иных ЦФА, передаваемых в качестве встречного предоставления.

Поправками в Федеральный закон от 7 августа 2001 г. № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» операции с ЦФА будут включены в перечень операций, подлежащих обязательному контролю.

⁷ Перечень лиц, являющихся квалифицированными инвесторами, установлен в ст. 51.2 Закона о рынке ценных бумаг.

Учет ЦФА

Все пользователи информационной системы, в которой выпускаются ЦФА, учитываются в соответствующем реестре пользователей, который ведет оператор информационной системы.

Обладателем ЦФА считается лицо, которое:

- включено в указанный реестр пользователей информационной системы; и
- обладает уникальным кодом, который дает ему доступ к информации о ЦФА, которыми оно обладает, и позволяет распоряжаться своими ЦФА, используя информационную систему.

Оператор информационной системы, в которой осуществляется выпуск ЦФА

Информационные системы, в которых осуществляется выпуск ЦФА, управляются операторами информационных систем. Такими операторами могут быть только российские юридические лица (в том числе кредитные организации, депозитарии, организаторы торговли), включенные Банком России в соответствующий реестр, и только с момента включения в указанный реестр. Для включения в реестр лицо, намеревающееся стать оператором информационной системы, должно утвердить и согласовать с Банком России правила информационной системы, подаваемые вместе с ходатайством о включении в реестр.

Закон предусматривает ряд требований как к лицам, занимающим должности в органах управления оператора информационной системы (образование и опыт работы в соответствующей сфере, репутационные требования об отсутствии судимостей, применения к лицу административного наказания в виде дисквалификации и т.д.), так и к деятельности самого оператора. Например, оператор обязан обеспечивать бесперебойность и непрерывность функционирования информационной системы, достоверность информации о ЦФА, содержащейся в записях информационной системы, а также возможность восстановления доступа обладателя ЦФА к записям информационной системы, если такой доступ был им утрачен. Указанные выше требования к деловой репутации распространяются также на лиц, имеющих право прямо или косвенно распоряжаться более 10% акций оператора информационной системы.

Надзор за деятельностью оператора информационной системы осуществляет Банк России. В случае неисполнения оператором информационной системы своих обязанностей / несоблюдения требований он может быть исключен из реестра Банком России. Кроме того, оператор обязан возместить пользователю

информационной системы убытки, возникшие в связи со сбоями в работе системы, утратой информации, хранящейся в информационной системе, недостоверностью предоставленной информации и т.д.

Оператор обмена ЦФА

Любые сделки с ЦФА осуществляются через оператора обмена ЦФА, который может действовать как в качестве посредника между сторонами сделки, так и в качестве стороны сделки в интересах третьего лица. Оператором обмена может быть кредитная организация или организатор торговли, либо любое иное российское юридическое лицо, соответствующее критериям, установленным в Законе, в частности:

- размер уставного капитала – не менее 50 миллионов рублей;
- размер чистых активов – не менее 50 миллионов рублей;
- наличие в структуре управления юридического лица системы управления рисками и др.

По аналогии с операторами информационной системы операторы обмена также регистрируются Банком России в специальном реестре, а к их органам управления и лицам, имеющим право распоряжаться более 10% акций, также предъявляются квалификационные и репутационные требования. Как и оператор информационной системы, оператор обмена ЦФА может быть исключен из реестра Банком России.

Для целей управления обменом ЦФА оператор обмена утверждает правила обмена ЦФА, подлежащие согласованию с Банком России и подаваемые вместе с ходатайством о включении в реестр.

Одно и то же лицо может быть и оператором информационной системы, и оператором обмена ЦФА.

ЦФА, УДОСТОВЕРЯЮЩИЕ ПРАВА УЧАСТИЯ В КАПИТАЛЕ АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА

В виде ЦФА могут выпускаться акции только непубличных АО, при этом эмиссия акций в виде ЦФА может быть произведена только при учреждении непубличного АО. Соответственно, устав непубличного АО при учреждении должен содержать указание на возможность выпуска акций в виде ЦФА, а

также их учета в информационной системе, где будет осуществлен выпуск. Такое непубличное АО впоследствии не вправе выпускать любые эмиссионные ценные бумаги (включая акции) не в виде ЦФА, конвертировать акции, выпущенные в виде ЦФА, в обыкновенные акции не в виде ЦФА, а также приобретать статус публичного общества.

Государственная регистрация выпуска акций непубличного АО в форме ЦФА не требуется – регистрацию осуществляет оператор информационной системы по правилам соответствующей информационной системы. Лицом, осуществляющим учет акций такого непубличного АО, будет являться оператор соответствующей информационной системы.

Закон также вносит корреспондирующие поправки в Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах».

ЦИФРОВАЯ ВАЛЮТА

Закон вводит определение так называемой «цифровой валюты» – совокупности электронных данных (цифрового кода или обозначения), содержащихся в информационной системе, которые предлагаются и (или) могут быть приняты в качестве средства платежа, не являющегося денежной единицей Российской Федерации, иностранного государства или международной денежной или расчетной единицей, и (или) в качестве инвестиций. Таким образом, под определение цифровой валюты должны подпадать классические криптовалюты (платежные токены), в частности, биткойн и Ether.

В отношении цифровой валюты отсутствует лицо, обязанное перед ее владельцем (за исключением оператора и (или) узлов информационной системы⁸, обязанных только обеспечивать соответствие порядка выпуска электронных данных и осуществления в их отношении действий по внесению (изменению) записей в информационную систему ее правилам). Отсутствие обязанного лица отличает цифровую валюту от ЦФА.

Цифровая валюта не является законным средством платежа на территории России – единственной официальной денежной единицей остается рубль.

⁸ Узлы информационной системы – пользователи информационной системы на основе распределенного реестра, обеспечивающие тождественность информации, содержащейся в указанной информационной системе, с использованием процедур подтверждения действительности вносимых в нее (изменяемых в ней) записей.

Предполагается, что регулирование статуса цифровой валюты и отношений, возникающих при ее обращении, будет осуществляться отдельным федеральным законом. Закон, тем не менее, содержит основы такого регулирования:

- российским юридическим лицам и российским филиалам/представительствам иностранных юридических лиц, физическим лицам – российским налоговым резидентам запрещено расплачиваться и (или) принимать оплату за работы/услуги цифровой валютой;
- запрещено распространять информацию о предложении или приеме цифровой валюты в качестве оплаты товаров, работ, услуг, что потенциально может противоречить определению цифровой валюты, где указано, что цифровая валюта «предлагается или может быть принята в качестве средства платежа».

При этом Закон не содержит положений об ответственности за использование цифровой валюты в качестве платежного средства на территории России или распространение соответствующей информации – вероятно, соответствующие поправки в Кодекс РФ об административных правонарушениях и Уголовный кодекс РФ будут внесены вместе с профильным законопроектом, непосредственно регулирующим цифровую валюту.

С цифровой валютой разрешается производить операции и гражданско-правовые сделки. Однако Закон устанавливает обязательное условие судебной защиты по требованиям, связанным с такими операциями и (или) сделками, – лица, обладающие цифровой валютой и совершающие сделки с ней, будут обязаны информировать об этом в порядке, установленном налоговым законодательством.

Закон также определяет майнинг («выпуск цифровой валюты» в терминологии Закона) как действия с использованием объектов российской информационной инфраструктуры и (или) пользовательского оборудования, размещенного на территории России, направленные на предоставление возможностей использования цифровой валюты третьими лицами.

Деятельность по оказанию услуг, направленных на обеспечение совершения гражданско-правовых сделок и (или) операций, влекущих за собой переход цифровой валюты от одного обладателя к другому, с использованием объектов российской информационной инфраструктуры именуется в Законе организацией обращения цифровой валюты, которую также планируется регламентировать в специальном федеральном законе о цифровой валюте.

* * *

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

МОСКВА



Анна Максименко
avmaximenko@debevoise.com



Елена Ключарева
emklutchareva@debevoise.com



Евгений Лебедев
ealebedev@debevoise.com

НЬЮ-ЙОРК



Пёнквон Лим
blim@debevoise.com



Гари Мерфи
gemurphy@debevoise.com

ФРАНКФУРТ



Клаудиус Хеда
kheda@debevoise.com