

ЦИФРОВЫЕ АКТИВЫ В УСЛОВИЯХ ТУРБУЛЕНТНОСТИ

ОБЗОР

Центра правовых
исследований
искусственного интеллекта и
цифровой экономики

Декабрь, 2022

Дорогие друзья!

Настоящий обзор подготовлен НОЦ «Центр правовых исследований искусственного интеллекта и цифровой экономики» кафедры предпринимательского права Юридического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова.

«В мире наблюдается активное развитие применения цифровых технологий в различных сферах деятельности» - именно так начинается Доклад Банка России «Развитие рынка цифровых активов в Российской Федерации».

Справедливость этого утверждения в полной мере иллюстрируют следующие инициативы, охватившие весь мир:

- В начале декабря Сбер анонсировал выпуск цифровых финансовых активов (ЦФА) на золото, которые позволят получать инвестиционный доход в зависимости от динамики цены на золото.
- Ожидается, что в первом квартале 2023 года могут появиться токены на участие в долевом строительстве, не предоставляющие право собственности, но позволяющие их держателю получать доход при повышении стоимости объекта недвижимости.
- В Госдуму РФ 17.11.2022 был внесен закон о майнинге (<https://sozd.duma.gov.ru/bill/237585-8>). В ближайшее время также ожидается внесение законопроекта о цифровом рубле.
- Регулятор Нью Йорка выпустил руководство для банков, желающих работать с виртуальной валютой (https://www.dfs.ny.gov/reports_and_publications/press_releases/pr202212151).

- ЕС распространяет правила об отмывании денег и финансировании терроризма на криптосектор, обязывая всех поставщиков услуг криптоактивов проводить должную проверку своих клиентов (<https://www.consilium.europa.eu/en/press/press-releases/2022/12/07/anti-money-laundering-council-agrees-its-position-on-a-strengthened-rulebook/>).
- В Узбекистане утвердили порядок выпуска и оборота цифровых активов, которым установлены требования к выпуску, регистрации выпуска и вводу в обращение криптоактивов (<https://lex.uz/ru/docs/4176343?ONDATE=30.11.2021&ONDATE2=15.08.2022&action=compare>).
- Министерство финансов Израиля также опубликовало ряд рекомендаций по регулированию цифровых активов (https://www.gov.il/he/departments/news/press_28112022).
- Китайский суд впервые признал NFT собственностью (<https://mp.weixin.qq.com/s/WWnZAxqilVJ-dHO90eoBVw>).

Именно поэтому декабрьский Обзор мы решили посвятить ключевым подходам к пониманию цифровых прав и цифровых активов, анализу правовой природы криптовалют и регулированию цифровых валют центральных банков.

Анастасия Федорина

Оборот ЦФА и правила платформ в России



Цифровые финансовые активы (далее – ЦФА) – новый вид финансового инструмента, не получивший большого распространения на рынке ввиду того, что представители бизнеса не обладают достаточной информацией о специфике и преимуществах актива. Во многом это вызвано весьма своеобразным законодательным регулированием.

Текущая редакция федерального закона № 259-ФЗ «О цифровых финансовых активах, цифровой валюте и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон о ЦФА) ЦФА может закреплять денежные требования; возможность осуществления прав по эмиссионным ценным бумагам; права на участия в капитале непубличных акционерных обществах; право требовать передачи эмиссионных ценных бумаг. На данный момент операторы информационной системы (далее –ИС) осуществили 19 выпусков ЦФА, этом во всех сделках используются только денежные требования. Использование других видов ЦФА, по-видимому, не отвечает требованиям целесообразности.

Проблема структуризации сделок – одна из основных проблем развивающегося рынка цифровых прав. Согласно докладу Банка России необходимо привести информационные системы в техническое соответствие для обеспечения возможности осуществления оборота утилитарных цифровых прав (далее – УЦП) и «гибридных» цифровых прав, объединяющих сущности ЦФА и УЦП. На данный момент отсутствует законодательная регламентация технического сближения ИС как на законном и подзаконном уровнях, так и на уровне правил операторов ИС.

На первый взгляд, решение проблемы служит активное развитие института оператора обмена – юридического лица, осуществляющего различные сделки с ЦФА, в том числе, обмен ЦФА на другие виды цифровых прав. На данный момент ни одно юридическое лицо не попало в реестр операторов обмена.



Однако, анализируя Закон о ЦФА, напрашивается вывод, что перечень сделок, которые может осуществлять оператор обмена, идентичен с функционалом операторов ИС. Следовательно, отмечается потребность исключения фигуры оператора обмена из законодательства о ЦФА и отхода от принципа «один актив – один оператор» ввиду нецелесообразности увеличения количества посредников.

Дана Нигматзянова

Криптовалюта в системе объектов гражданских прав: имущество, деньги или ценные бумаги?

Криптовалюта – это цифровые или виртуальные токены, использующие криптографию для обеспечения безопасности и обычно основанные на технологии блокчейн, которая представляет собой публичную базу данных транзакций, функционирующую как распределенная бухгалтерская книга.

На данный момент, в России действует ФЗ «О цифровых финансовых активах, цифровой валюте», который вступил в силу в январе 2021 года. Изначально в Проекте Федерального закона N 419059-7 "О цифровых финансовых активах" (ред., принятая ГД ФС РФ в I чтении 22.05.2018) было дано определения крипте и токenu.

Есть четыре варианта регулирования:

- приравнять криптовалюту к фиатным деньгам;
- приравнять криптовалюту к ценным бумагам;
- приравнять криптовалюту к материальным вещам (товарам);
- придумать новое регулирование, наиболее подходящее для криптовалют.

Б Криптовалюта имеет в себе характеристики каждого из приведенного выше объекта. Однако, учитывая особенности криптовалюты, целесообразнее будет придание для данного феномена особого статуса. Для этого сперва нужно выяснить цели использования криптовалюты в России. При этом, учитывая жесткую позицию государства, приравнивание криптовалюты к законному платежному средству невозможно, поскольку она таит в себе массу рисков. Этот объект прекрасно подходит для совершения трансграничных платежей и обхода санкций. При этом нужно дать жителям возможности изучить принцип работы крипты и блокчейна, чтобы они могли разобраться и понять, что это такое и не рисковали потерять свои средства.

Ислам Мамедов

Криптовалюта как обязательственное право

В настоящее время понятие «имущества» в ГК РФ не имеет конкретного определения. Криптовалюта можно рассмотреть в качестве имущества, «непоименованного» объекта гражданского права, поскольку ст. 128 ГК РФ закрытого перечня объектов гражданского права не содержит.

Очевидно, что криптовалюту с трудом можно назвать правом в связи с отсутствием обязанного лица и удостоверяемого права. В то же время в случае подхода к криптовалюте в качестве «иного имущества» неопределенность правового режима не исчезает.



В связи с этим, некоторые исследователи отмечают, что полномочия обладателя криптовалюты близки к полномочиям собственника вещи. Поскольку российский правопорядок не признает вещь в качестве исключительного материального явления, сама категория «вещи» является юридической абстракцией. Таким образом, имеет смысл рассмотрение криптовалюты в качестве «бестелесной вещи».

Александр Гурин

Цифровые валюты центральных банков и введение цифрового рубля

Крупнейшие мировые экономики предпринимают серьезные усилия по внедрению ЦВЦБ, но этот процесс осложняется необходимостью многоуровневого тестирования, подготовки инфраструктуры и анализа рисков для существующей финансовой системы. По этой причине подавляющее большинство национальных цифровых валют находятся на стадии тестирования.



Так, пилотный запуск цифрового евро запланирован на 2023 год. Европейский центральный банк (ЕЦБ) заявляет, что модель цифровой валюты основана на токенах и использует модель УТХО. Одной из особенностей цифрового евро является наличие ограничений на сумму денежных средств в кошельке. Пользователи должны привязать свои цифровые кошельки в евро к банковским счетам, и любой избыток будет автоматически зачислен на их банковский счет.

Соединенные Штаты склоняются к реализации концепции розничного ЦВЦБ и созданию новой технической инфраструктуры международных переводов, которая будет регулироваться непосредственно ФРС США. Недавно стало известно об успешном прохождении первого этапа испытаний проекта Cedar, дебют которого запланирован на 2023 год. Данная технология использует технологию блокчейн и УТХО в своей работе. Проект призван обеспечить моментальные электронные платежи как для банков, так и для обычных пользователей.

Несмотря на громкие заявления в апреле 2021 года, китайский цифровой юань не вышел из пилотной фазы более чем через год после его запуска. Существенным преимуществом Китая является развитая инфраструктура цифровых и мобильных платежей (таких как WeChat и Alipay), которые уже заняли доминирующее положение и фактически вытеснили наличные деньги из повседневной жизни граждан.

Цифровой рубль, по заявлениям официальных лиц, совсем скоро получит полноценное законодательное регулирование. В связи с этим хотелось бы внести собственное видение на будущее цифровой валюты.

Финансовые регуляторы по всему крайне скептически относятся к существующим криптовалютам, в особенности, к токенам с привязкой к фиатной валюте. Степень обеспеченности стейблкоинов реальными активами, а также их качество ни раз ставились под сомнение. Судебное разбирательство с участием Tether и Bitfinex явно показало, что руководство крупнейшего по капитализации стейблкоина проводило финансовые манипуляции с ликвидностью и распространяло ложную информацию об обеспеченности своих активов.

В связи с вышесказанным, возникает разумное предложение о создании стейблкоинов, где эмитентом будет выступать более авторитетное лицо, в частности, центральный банк. Главным преимуществом при реализации данного подхода является, конечно, существенно более высокий уровень ликвидности, контроля за активами, более взвешенная и профессиональная финансовая политика, возможность судебной защиты в конфликтных ситуациях и многое другое.

Вопрос трансграничных платежей является, пожалуй, одним из самых сложных для большинства стран, именно поэтому власти многих стран не отказались полностью от идеи интеграции с существующими блокчейн проектами.



Эксперты отмечают, что альтернативой объединению отдельных национальных блокчейнов было бы совместное использование несколькими центральными банками единого блокчейна.

Реализация данной концепции, частности, позволит достичь:

- существенного прогресса в решении вопроса трансграничных платежей, так как принципы работы выпускаемых токенов, как и сам смарт-контракт стейблкоина доступны для всех участников;
- роста капиталовложений в финансовую систему страны. Интеграция в быстрорастущий рынок криптовалюты дает большие возможности по привлечению ликвидности, возможность создания международных финансовых проектов на основе национальной цифровой валюты.

Наши соображения в данном вопросе не являются безосновательными еще и по той причине, что сам Банк России в своем недавнем отчете по децентрализованным финансам придерживается позиции о необходимости интеграции в стремительно развивающийся рынок DeFi через создание систем CeDeFi (DeFi с централизованным управлением), что отлично сочетается с концепцией создания собственного стейблкоина.

Олег Девяткин