

ЦИФРОВЫЕ ФИНАНСОВЫЕ АКТИВЫ

регулирование и использование

Оглавление

- 4 Основная терминология
- 5 Что такое ЦФА
- 7 Участники электронной платформы
- 8 Виды сделок, которые может совершать ОИС и ОО
- 9 ОИС вправе совершать следующие сделки с ЦФА
- 9 ОО вправе совершать следующие сделки с ЦФА
- 10 Порядок выпуска и обращения ЦФА
- 10 В соответствии с 259-ФЗ
- 11 Смарт-контракт
- 13 Номинальный счет
- 15 Наши кейсы
- 16 Создание P2B инвестиционной платформы

Юридическая Компания «Зарцын и партнеры» работает на рынке более 14 лет.

Компания является юридическим бутиком с узкой специализацией — мы работаем с цифровыми и IT проектами.

Одним из направлений работы является сопровождение проектов в сфере FinTech. Наша команда имеет большой опыт:

- сопровождения запуска инвестиционных платформ (P2B и P2P)
- разработки документов и сопровождения включения в реестр ЦБ финансовых маркетплейсов
- сопровождение выпуска ЦФА
- консультирование и сопровождение проектов с выпуском NFT
- работы со скоринговыми проектами



Входим в федеральный рейтинг Коммерсантъ: Цифровая экономика, TMT, Корпоративное право (слияния и поглощения).



Рейтинг отметил компанию «Право-300» в следующих разделах: Цифровая экономика, Технологии, медиа и телекоммуникации (TMT), Налоговое консультирование, Корпоративное право (слияния и поглощения), Комплаенс, Санкционное право.

Индивидуальным рейтингом Право 300 и Коммерсантъ также отмечены сотрудники компании, включая управляющего партнера и руководителей практик.



Международный рейтинг Chambers & Partners отметил в категории Fintech Legal 2021 в России.

Компания «Зарцын и партнеры» является учредителем Ассоциации юристов цифровой экономики, участником рабочих групп по внесению изменений в законодательство.

Мы сопровождаем проекты «под ключ», а также консультируем проекты и подключаемся к inhouse командам.

С 1 января 2021 г. вступил в силу закон, регулирующий отношения, возникающие при выпуске, учете и обращении цифровых финансовых активов, а также оборот цифровой валюты в РФ. Но несмотря на это до сих пор ЦФА вызывает больше вопросов у юристов и предпринимателей, а проектов с использованием ЦФА совсем не много.

Что такое цифровые финансовые активы и можно ли бизнесу их использовать мы разберем в этом гайде.

ОСНОВНАЯ ТЕРМИНОЛОГИЯ

Для начала давайте определим основные понятия, связанные с обращением ЦФА. Говорить на одном языке – уже половина дела)

259-ФЗ

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».

Цифровые финансовые активы (ЦФА)

Цифровые права, включающие денежные требования, возможность осуществления прав по эмиссионным ценным бумагам, права участия в капитале непубличного акционерного общества, право требовать передачи эмиссионных ценных бумаг, которые предусмотрены решением о выпуске цифровых финансовых активов в порядке,

установленном настоящим Федеральным законом, выпуск, учет и обращение которых возможны только путем внесения (изменения) записей в информационную систему на основе распределенного реестра, а также в иные информационные системы.

**Оператор
информационной
системы (ОИС,
Оператор выпуска)**

Оператор информационной системы, в которой осуществляется выпуск ЦФА.

**Оператор обмена
ЦФА (ОО)**

Лицо, которое обеспечивает заключение сделок с ЦФА путем сбора и сопоставления разнонаправленных заявок на совершение таких сделок либо путем участия за свой счет в сделке с цифровыми финансовыми активами в качестве стороны такой сделки в интересах третьих лиц.

ЧТО ТАКОЕ ЦФА

Цифровые финансовые активы – это цифровые права, которые удостоверяют права владельца на:

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

Для заключения опциона обязательно согласовать:

Кейс	Момент расчета по ЦФА
Денежные требования	
Выпуск ЦФА для получения финансирования по договору факторинга	Момент поставки товаров
Выпуск ЦФА на сумму задолженности по договору займа	Момент погашения долга заемщиком
Требование передачи эмиссионных ценных бумаг	
Выпуск ЦФА до выпуска облигаций	Момент выпуска облигаций
Осуществление прав по эмиссионным ценным бумагам	
Получение дивидендов, права голоса по определенному вопросу и прочее	Срок, предусмотренный в решении о выпуске
Права участия в капитале АО	
Владельцы ЦФА, не являясь собственниками акций, становятся обладателями корпоративных прав, заложенных эмитентом в ЦФА	

Также ОИС и ОО могут обеспечивать заключение сделок с гибридными цифровыми правами, которые удостоверяют права обладателя одновременно на объекты, указанные выше, и другие цифровые права¹.

ЦФА не являются средствами платежа. По общему правилу ими запрещено оплачивать товары, работы и услуги.

Банком России выделяются ЦФА, которые могут приобретаться только квалифицированными инвесторами, а также устанавливаются ограничение для физических лиц, не имеющих статуса квалифицированного инвестора.

¹ Под другими цифровыми правами следует понимать утилитарные цифровые права, которые удостоверяют права

Если неквалифицированным инвестором приобретаются ЦФА на сумму свыше 600 т.р. или иные активы, которые приобретаются только квалифицированными инвесторами, ОИС и ОО обязаны выкупить эти ЦФА с возмещением убытков инвестора².

Цифровые финансовые активы – это не цифровая валюта!

УЧАСТНИКИ ЭЛЕКТРОННОЙ ПЛАТФОРМЫ

- ОИС и ОО
- Пользователь информационной системы – лицо, которое имеет доступ к информационной системе, может выпускать и проводить обмен ЦФА, имеет доступ к личному кабинету без участия третьих лиц.

Обладатель ЦФА

Лицо, которое одновременно соответствует следующим требованиям:

- 1 Лицо включено в реестр пользователей информационной системы
- 2 Лицо имеет доступ к информационной системе посредством обладания уникальным кодом доступа, который позволяет ему получать информацию о ЦФА, которыми он обладает, и распоряжаться ими
- 3 Не обладают ЦФА напрямую, если эти ЦФА хранятся у Номинального держателя

Обладателю ЦФА должен быть предоставлен прямой доступ к цифровым правам с использованием информационных технологий, такое лицо обладает правом на получение информации о цифровых правах, которыми оно обладает и возможность распоряжаться ими.

² См: указание Банка России от 25 ноября 2020 г. N 5635-У. Контроль за соблюдением ограничений возложен на ОИС и ОО. При превышении лимитов или при совершении сделки, которую может совершить только квалифицированный инвестор, с неквалифицированным инвестором, ОИС и ОО выкупают ЦФА и возмещают расходы

Номинальный держатель

Лицо, учитывающее ЦФА, принадлежащие другим лицам (инвесторам). Номинальным держателем может быть лицо, с лицензией на осуществление депозитарной деятельности. Номинальным держателем не может быть ОИС.

Ситуации и порядок взаимодействия с номинальным держателем регламентируются нормативными актами Банка России³.

Между номинальным держателем и инвестором-депонентом должен быть заключен договор в соответствии с законодательством о рынке ценных бумаг.

Перед зачислением ЦФА номинальному держателю, тот должен обособить ЦФА инвесторов от собственных ЦФА по правилам ОИС.

Функционал номинального держателя ещё не реализован ни одним ОИС.

Депозитарий

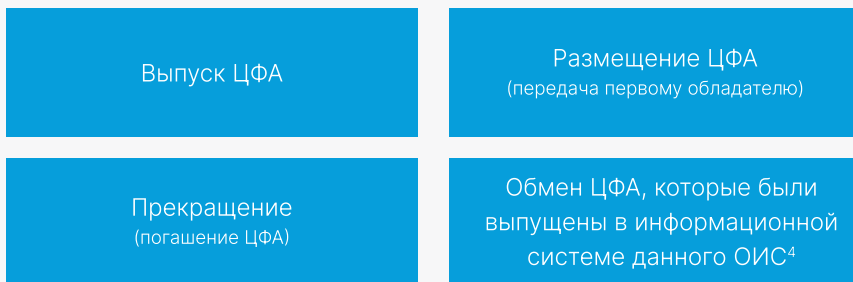
Ведет учет оборота активов, но не является обязательным лицом

ВИДЫ СДЕЛОК, КОТОРЫЕ МОЖЕТ СОВЕРШАТЬ ОИС И ОО

Обладателю ЦФА должен быть предоставлен прямой доступ к цифровым правам с использованием информационных технологий, такое лицо обладает правом на получение информации о цифровых правах, которыми оно обладает и возможность распоряжаться ими.

³ Указание Банка России №5646-У от 3 декабря 2020 года.

ОИС вправе совершать следующие сделки с ЦФА



По общему правилу, если владельцем ЦФА становится лицо, их выпустившее, ЦФА не погашается. При этом, если эмитент ЦФА непрерывно является владельцем этого ЦФА в течение года, ЦФА погашается. В обоих случаях иное может быть предусмотрено решением о выпуске ЦФА.

Положение ст. 413 Гражданского кодекса Российской Федерации о прекращении обязательства совпадением должника и кредитора в одном лице не применяется.

ОИС вправе совершать следующие сделки с ЦФА

Обменивать ЦФА. ОО обеспечивает заключение 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.

При этом ОО может обменивать ЦФА, один из которых, выпущен по иностранному праву. Пока что признаки, по которым иностранные активы могут быть идентифицированы как ЦФА, в законе не обозначены.

Если брокер не занимает одну из данных позиций, через него не могут проводиться сделки по обмену ЦФА.

Подтверждением совершения сделки с ЦФА является запись в реестре.

⁴ Если Оператор выпуска обеспечивает обмен ЦФА между пользователями его системы, на него распространяются требования, предъявляемые к Оператору обмена. При этом Оператор обмена обязан в правилах ОИС предусмотреть положения, регламентирующие обмен ЦФА

Обязательства, на которые выпущены ЦФА и обязательства по ЦФА могут быть не связанными между собой: если моментом погашения ЦФА является определенный срок, к которому оригинальное обязательство погашено не было, Эмитент будет обязан погасить ЦФА.

К примеру, если ЦФА выпущены на сумму долга по займу и заемщик не вернул деньги в срок, то займодавец будет обязан погасить ЦФА в том случае, если момент их погашения привязан к определенной дате. В ином случае, если моментом погашения ЦФА указана дата исполнения обязательства по договору займа, погашение произойдет после выплаты долга заемщиком.

Если Эмитент не погасил ЦФА по наступлении момента погашения, ОИС не несет ответственность за действия Эмитента.

ПОРЯДОК ВЫПУСКА И ОБРАЩЕНИЯ ЦФА

В соответствии с 259-ФЗ

Эмитент регистрируется на платформе



Эмитент выпускает решение



Решение публикуется на сайте Эмитента и на платформе ОИС



Пользователь приобретает ЦФА посредством выражения воли в информационной системе



ОИС переучитывает денежные средства на номинальном счете

Эмитентом может быть индивидуальный предприниматель или юридическое лицо (включая некоммерческие организации).

Записи о ЦФА вносятся или изменяются по указанию эмитента ЦФА или обладателя ЦФА, а в случаях, предусмотренных 259-ФЗ, иных лиц. Запись также может вноситься и в силу действий лиц без отдельного волеизъявления, если это предусмотрено соглашением этих лиц или правилами ОИС (К примеру, на основании решения суда, вступления в наследство, постановлений судебных приставов).

Смарт-контракт

Смарт-контракт – сделка с использованием информационных технологий, при которой исполнение сторонами возникающих обязательств происходит без направленного на исполнение этих обязательств отдельно выраженного дополнительного волеизъявления сторон при наступлении определенных обстоятельств.

Действующее законодательство уже содержит регулирование смарт-контрактов. В частности, предусмотрена возможность вносить в информационную систему записи на основании сделки, совершенной в результате наступления определенных обстоятельств (без дополнительного волеизъявления сторон), путем применения информационных технологий в соответствии с правилами информационной системы, в которой учитываются ЦФА.

Действующее регулирование не содержит правил относительно исключительности полномочий оператора платформы ЦФА или прав иных лиц по разработке и опубликованию смарт-контрактов. Разработчиками смарт-контракта могут быть как сам ОИС, так и независимый ОО либо третье лицо (гражданин или любая компания, специализирующиеся на разработке ПО).

ОИС обязан обеспечить внесение (изменение) записей о ЦФА на основании вступившего в законную силу судебного акта, исполнительного документа, актов органов и должностных лиц, либо свидетельства о праве на наследство, предусматривающего переход ЦФА в порядке универсального правопреемства, не позднее рабочего дня, следующего за днем получения такого требования. ОИС обязан проинформировать оператора обмена ЦФА о внесении (изменении) записей о ЦФА, произведенных на основании таких требований, не позднее рабочего дня, следующего за днем внесения (изменения) записей.

В момент исполнения такого требования ОИС или ОО становится временным администратором кошелька, проводящим сделку по распоряжению ЦФА помимо воли инвестора (по решению суда или на основании исполнительного документа). Если оператор не проверил подлинность сведений, инвестор имеет право требовать возмещения убытков.

ОИС обязан предоставлять содержащуюся в записях информационной системы информацию о цифровых финансовых активах, принадлежащих их обладателю:

- по требованию суда
- по требованиям федерального органа исполнительной власти, принимающего меры по противодействию легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, финансированию терроризма и финансированию распространения оружия массового уничтожения, ЦБ, органов принудительного исполнения, налоговых органов, других органов и должностных лиц в случаях, предусмотренных актами об их деятельности, а также на основании судебного решения в случаях, если такая информация необходима для осуществления ими своих функций
- при наличии согласия руководителя следственного органа - по требованию органов предварительного следствия по делам, находящимся в их производстве
- на основании судебного решения - должностным лицам органов,

уполномоченных осуществлять оперативно-разыскную деятельность, по их запросам, направляемым в суд в порядке, ст. 9 ФЗ Об оперативно-разыскной деятельности

- по запросам, направляемым уполномоченными лицами в соответствии с законодательством РФ о противодействии коррупции
- по требованию конкурсного управляющего
- по требованию регистратора (депозитария), в котором открыт лицевой счет (счет депо) ЦФА, в случае, предусмотренном п. 5.1 ст. 8.6-1 ФЗ «О рынке ценных бумаг»

НОМИНАЛЬНЫЙ СЧЕТ

ОИС и ОО может открыть номинальный счет в кредитной организации, которой присвоен кредитный рейтинг не ниже⁵:

«ruBBB-»

по рейтинговой шкале для РФ кредитного рейтингового агентства АО «Эксперт РА»

«BBB-(RU)»

по рейтинговой шкале для РФ кредитного рейтингового агентства АКРА (АО)

«BBB-.ru»

по рейтинговой шкале для РФ кредитного рейтингового агентства ООО «НКР»

«BBB-|ru|»

по рейтинговой шкале для РФ кредитного рейтингового агентства ООО «НРА»

Правилами электронной платформы должны быть предусмотрены порядок составления, направления, приема к исполнению, исполнения поручений бенефициаров и порядок уведомления бенефициаров об исполнении их поручений.

⁵ Решение Совета директоров Банка России об уровнях кредитных рейтингов, устанавливаемых в соответствии с Федеральным законом от 31 июля 2020 года № 259-ФЗ - http://www.cbr.ru/about_br/dir/rsd_2022-12-29_13_01/

Бенефициарами по номинальному счету могут быть:

- Эмитент
- Владелец ЦФА
- Лицо, которое имеет намерение приобрести ЦФА
- Номинальный держатель
- ОИС, если вознаграждение за его деятельность зачисляется на номинальный счет. Данное положение должно быть предусмотрено в правилах ОИС

Лицо становится бенефициаром по номинальному счету после зачисления на него средств. С этого момента распоряжение денежными средствами Операторами выпуска и обмена производится по поручению бенефициара.

По одному номинальному счету бенефициарами могут быть несколько лиц, в этом случае ОИС ведет учет денежных средств, принадлежащих каждому бенефициару на номинальном счете. При совершении расчетов между лицами, которые являются бенефициарами по одному номинальному счету, ОИС вправе переучесть денежные средства по одному номинальному счету без изменения общего остатка по номинальному счету.

По номинальному счету можно совершать следующие операции:



Перечисление денежных средств, принадлежащих бенефициарам, на банковские счета

Перечисление денежных средств, принадлежащих оператору электронной платформы, на его банковские счета, когда он может быть бенефициаром согласно ФЗ о ЦФА (указано выше)

Перечисление денежных средств с одного номинального счета оператора выпуска ЦФА на другой



Перечисление денежных средств на банковский счет, с которого указанные денежные средства ошибочно поступили на номинальный счет

Списание денежных средств, права на которые принадлежат бенефициару, по обязательствам такого бенефициара по решению суда или если это предусмотрено договором

Списание денежных средств, права на которые принадлежат бенефициару, в целях перечисления, предусмотренных правилами электронной платформы сумм вознаграждения оператору выпуска ЦФА⁶

Приостановление операций по номинальному счету, арест или списание денежных средств, находящихся на номинальном счете, по обязательствам владельца счета, за исключением кредитования счета и платы за услуги банка не допускается.

Арест или списание денежных средств с номинального счета по обязательствам бенефициара допускается по решению суда⁷.

Денежные средства, поступающие на номинальный счет, необходимо отражать на забалансовом счете в бухгалтерии.

НАШИ КЕЙСЫ

В рамках работы «Цифровой практики» мы активно работаем с проектами в сфере FinTech. Работу в этом направлении мы начинали с инвестиционных платформ (еще до вступления в силу закона об инвестиционных платформах). Мы сопровождали запуск и работу платформы Поток. Диджитал и многих других платформ.

После мы активно работали с МФО: как в построении системы выдачи займов онлайн, так и при создании платформ P2P.

⁶ Федеральный закон от 27.06.2011 № 161-ФЗ «О национальной платежной системе» статья 14.3

⁷ Гражданский кодекс Российской Федерации статья 860.5

Кроме этого юристы компании сопровождали разработку договорной модели и включения в реестр финансового маркетплейса и запуске оператора ЦФА.

При работе с проектами в сфере мы придерживаемся следующих принципов:

- Глубокое погружение в проект, активная работа с командой Заказчика
- Оценка рисков и предложения по реализации проекта с их минимизацией. Наша задача, чтобы бизнес работал и при этом полностью соответствовал закону

Вот один из наших кейсов.

СОЗДАНИЕ P2B ИНВЕСТИЦИОННОЙ ПЛАТФОРМЫ



Задача

Компания, которая решила открыть платформу P2B-кредитования, обратилась за юридической помощью. Название компании не раскрываем, потому что подписали NDA.

Что сделано

1

Обсудили с клиентом правовые риски и создали юридическую схему под конкретные пожелания и ограничения клиента.

2

Разработали договоры: договор займа между инвестором и заемщиком, договоры между платформой, инвестором и заемщиком и другие документы.

3

Продумали и запустили схему, при которой договоры подписываются удаленно. Это помогло платформе быстрее и проще зарабатывать.

4

Проверили интерфейс платформы. Разработчики прочитали описание бизнес-процесса и договоры, потом собрали интерфейс. Но они не юристы, поэтому могли где-то ошибиться. Перед запуском платформы «в бой» просмотрели все подписи, кнопки, чек-боксы. Если видели неточность, которая приведет к правовой проблеме, писали, как исправить.

5

Вместе с техподдержкой первые месяцы отвечали на вопросы заемщиков и инвесторов, а потом составили памятку. По ней сотрудники отвечают без нашей помощи.

Результаты



Компания в срок запустила платформу.



За полтора года заемщики получили больше 4 млрд рублей. Проблем с налоговой, финмониторингом банка и инвесторами не было.



Благодаря документам инвестор через суд получил долг и проценты с заемщиков

На текущий момент специалисты компании сопровождали создание и деятельность крупнейших инвестиционных платформ. Кроме классической схемы с займами созданы договорные модели для площадок, инвестирующих в недвижимость, акции.

Если вы интересуетесь деятельностью инвестиционных платформ, ознакомьтесь с нашими статьями:




Реализация P2B платформы


Новый закон о P2B платформах



Чек-лист для P2B платформы



 zarlaw.ru

 info@zarlaw.ru

 t.me/digital_zarlaw



Зарцын

& партнеры

юридическая компания