



УДК 343.734

<https://doi.org/10.37493/2409-1030.2022.4.15>Д. А. Смирнов,
Е. А. Первышов

О ПОНЯТИИ ЦИФРОВЫХ ФИНАНСОВЫХ АКТИВОВ В УСЛОВИЯХ СОВРЕМЕННЫХ РЕАЛИЙ: ФИНАНСОВО-ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ

В данной статье раскрываются вопросы современного состояния правового регулирования цифровых финансовых активов. Существует масса вопросов, касающихся определения ряда технологий, активно используемых в международной и национальных финансовых системах. К числу таковых следует отнести майнинг, нфт, централизованные и децентрализованные криптовалютные биржи, криптовалюту, токенизированные акции и др. Авторы уделяют внимание актуальным проблемам, существующим в связи с опережением общественных отношений основных аспектов правового регулирования. Существующие нормативные акты лишь в тезисном виде регулируют уже полноценно сложившиеся финансовые и гражданские отношения, в которых активно участвуют физические и юридические лица. Цифровые финансовые активы представляют собой новое явление в мировом финансовом рынке. Российская федерация отличается начальной стадией правового регулирования блокчейнизации и связанных с ней событий. Основа для развития рынка цифровых финансовых активов создается благодаря финансово-правовому регулированию, а также развитию гражданско-правовой базы, благодаря которым вносится ясность для участников новых общественных отношений. Мошеничество и коррупционные действия различных участни-

ков общественных отношений становятся массовыми в условиях недостаточного правового регулирования. Задача данного исследования обратить внимание на актуальные пробелы правового регулирования, благодаря которым страдает пользователь цифровых финансовых активов. На данный момент необходимо внести дополнения и изменения в законодательство, регулирующее порядок оборота цифровых финансовых активов. Государство в условиях международных санкций нуждается в создании новейшего механизма функционирования финансовой системы Российской Федерации. Трансграничные финансовые переводы становятся необходимостью, которая может быть осуществлена только благодаря внедрению на официальном уровне блокчейна как технологии, способной изменить скорость и качество функционирования финансовой системы. Цифровой рубль выступает основой для реализации глобальных финансовых задач Российской Федерации.

Ключевые слова: цифровой финансовый актив, криптовалюта, токен, цифровой рубль, финансовая система.

Для цитирования: Смирнов Д. А., Первышов Е. А. О понятии цифровых финансовых активов в условиях современных реалий: финансово-правовые аспекты // Гуманитарные и юридические исследования. 2022. Т. 9 (4). С. 638–642. DOI: 10.37493/2409-1030.2022.4.15

Dmitry A. Smirnov
Evgeny A. Pervyshov

ON THE CONCEPT OF DIGITAL FINANCIAL ASSETS IN THE CONDITIONS OF MODERN REALITIES: FINANCIAL AND LEGAL ASPECTS

This article reveals the issues of the current state of legal regulation of digital financial assets. There are a lot of questions concerning the definition of a number of technologies that are actively used in international and national financial systems. These include mining, NFT, centralized and decentralized cryptocurrency exchanges, cryptocurrency, tokenized shares, etc. The authors pay attention to the current problems that exist in connection with the advance of public relations of the main aspects of legal regulation. The existing normative acts regulate already fully developed financial and civil relations, in which individuals and legal entities actively participate, only in the abstract form. Digital financial assets represent a new phenomenon in the global financial market. The Russian Federation is distinguished by the initial stage of legal regulation of blockchain and related events. The basis for the development of the digital financial assets market is created thanks to financial and legal regulation, as well as the development of the civil legal framework, thanks to which clarity is introduced for participants in new public relations. Fraud and corrupt actions of various participants in public relations are becoming widespread in conditions of insufficient

legal regulation. The purpose of this study is to draw attention to the current gaps in legal regulation, due to which the user of digital financial assets suffers. At the moment, it is necessary to make additions and amendments to the legislation regulating the procedure for the turnover of digital financial assets. The state in the conditions of international sanctions needs to create a new mechanism for the functioning of the financial system of the Russian Federation. Cross-border financial transfers are becoming a necessity that can be implemented only through the introduction of blockchain at the official level as a technology that can change the speed and quality of the functioning of the financial system. The digital ruble is the basis for the implementation of the global financial objectives of the Russian Federation.

Key words: digital financial asset, cryptocurrency, token, digital ruble, financial system.

For citation: Smirnov D. A., Pervyshov E. A. On the concept of digital financial assets in the conditions of modern realities: financial and legal aspects // Humanities and law research. 2022. V. 9 (4). P. 638–642 (In Russian). DOI: 10.37493/2409-1030.2022.4.15

Цифровые финансовые активы (ЦФА) представляют собой 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 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. Впервые данное определение было законодательно закреплено в п. 2 ст. 1 Федерального закона от 31.07.2020 г. № 259-ФЗ «О цифровых финансовых активах, цифровой валюте и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Федеральный закон № 259-ФЗ)¹. Данный Закон вступил в силу 1 января 2021 года (за исключением отдельных положений).

Указанный выше закон фактически определяет ЦФА в качестве объекта гражданских прав, отличающегося цифровой (электронной) формой, обладающего экономической ценностью и существующего благодаря внесению записи в реестр электронной информационной системы, где закрепляются необходимые данные. Ценностью обладает не сама запись в информационной системе, а удостоверенное ею право на зашифрованный в ней объект, включающее в себя правомочие на доступ к коду (логину, паролю и т.п.), а также правомочие на распоряжение цифровым активом².

Допускается осуществление сделок с ЦФА. В законе нет закрытого списка сделок, которые можно будет совершать с ЦФА. Сделки купли-продажи ЦФА, иные сделки, включая обмен одного вида активов на активы другого вида либо на цифровые права, предусмотренные законом, в том числе сделки с ЦФА, выпущенными в информационных системах, организованных в соответствии с иностранным правом, совершаются через оператора обмена цифровых финансовых активов, который обеспечивает заключение сделок с ЦФА путем сбора и сопоставления разнонаправленных заявок на совершения таких сделок либо путем участия за свой счет в сделке с ЦФА в качестве стороны такой сделки в интересах третьих лиц.

На практике уже существуют случаи использования ЦФА в гражданских и финансовых правоотношениях. В частности, Норникель выпустил токен для погашения финансовых обязательств перед кредиторами. Покупателем ЦФА становится один из кредиторов, а именно поставщик производственного оборудования «Норникеля». Поставщик

получает возможность продать ЦФА на вторичном рынке, чтобы быстрее получить деньги, полностью или частично, а может оставить ЦФА у себя или продать обратно эмитенту с дисконтом³.

Новый тип ЦФА получил название New Money Market (NMM). Его обеспечение – финансовое обязательство «Норникеля» по возврату денежных средств инвестору в дату, определенную эмиссионной документацией. Параметры токена соответствуют кредиторской задолженности «Норникеля» перед поставщиком.

Новый инструмент позволяет крупным компаниям-эмитентам и их поставщикам управлять оборотным капиталом и эффективно вкладывать временно свободные денежные средства.

Таким образом, NMM — перспективный инструмент краткосрочного торгового финансирования и высоколиквидных надежных инвестиций. Кроме того, он обладает преимуществами блокчейн-продукта. Это безбумажная цифровая форма, мгновенные безопасные расчеты на базе смарт-контракта, абсолютная надежность и верифицируемость прав владельца актива, отсутствие посредников.

По сути, это тот же вексель, но в цифровом исполнении. Пока идея выглядит как «проба пера». Но если такие сделки примут массовый характер и появится вторичный рынок таких токенов, то частные инвесторы и вообще любые компании смогут инвестировать свои деньги. И это не единственный случай. В октябре 2022 г. на платформе «Атомайз» был выпущен первый цифровой финансовый актив (ЦФА) на 7 драгоценных металлов: золото, серебро и металлы платиновой группы – платину, палладий, родий, иридий и рутений. Все 7 металлов производятся эмитентом – ОАО «Красцветмет». Инвестором выступил брокер «Вектор Икс».

Данный инструмент поможет инвесторам составить готовую стратегию для диверсификации своего инвестиционного портфеля. Цель стратегии: вложить средства в драгметаллы как альтернативу активам на валютном и фондовом рынках [3].

Цифровые финансовые активы – новый виток развития цифровой экономики, главное их преимущество – возможность быстро, безопасно и удобно перемещать ценности между участниками рынка.

Но, несмотря на то, что ЦФА могут использоваться при осуществлении сделок, не стоит забывать о следующем законодательном запрете. Они не выступают средством платежа в отличие от цифровой валюты. Федеральный закон № 259-ФЗ закрепляет самостоятельное понятие цифровой валюты как совокупность электронных данных (цифрового кода или обозначения), содержащихся в информационной системе, которые принимаются в качестве средства платежа, не являясь при этом денежной единицей Российской Федерации, иностранного государства и международной денежной или расчетной единицей (п. 3 ст. 1).

1 <http://www.rcb.ru/> по состоянию на 08.04.2021.

2 Ведущими биржами на международном криптовалютном рынке выступают Binance, Coinbase, FTX, CME, Gate и другие. Российских бирж, оказывающих криптовалютные услуги на данный момент не существует, поскольку отсутствует нормативно-правовая основа регулирования.

3 <https://t.me/BizLike> по состоянию на 17.10.2022.

В то же время, в соответствии с п. 7 ст. 14 российские юридические и физические лица не вправе принимать цифровую валюту в качестве встречного предоставления за передаваемые товары, услуги или в качестве оплаты иным образом. Это противоречит признанию цифровой валюты средством платежа. На практике цифровая валюта не используется как средство платежа. Давая определение цифровой валюте в Федеральном законе № 259-ФЗ, законодатель допустил противоречие норм, которое следует исправить в будущем. На данный момент комментарий Федерального закона № 259-ФЗ в справочной системе КонсультантПлюс содержит следующее разъяснение: цифровую валюту можно принять как инвестицию или средство платежа, который не является денежной единицей. К сожалению, в законе не определен статус национальной цифровой валюты – цифрового рубля. В то же время Центральный Банк РФ активно исследует данный вопрос и проводит первичное нормативное регулирование на подзаконном уровне.

Центральный Банк РФ утвердил в апреле 2021 г. Концепцию цифрового рубля¹. В 2022 г. планируется экспериментальное внедрение в финансовую систему России цифровой финансовой валюты (CBDC) – цифрового рубля, что позволит перейти на новый уровень функционирования финансовой системы России. В результате потребуются изменения финансового законодательства, в том числе Федерального закона № 259-ФЗ. Цифровой рубль будет эмитироваться Банком России, а также обладать дополнительными преимуществами, повышающими его привлекательность как платежного средства. Цифровой рубль позволит гражданам и бизнесу иметь доступ к своему цифровому кошельку через любую финансовую организацию, клиентами которой они являются. Цифровой рубль обеспечит расчеты без доступа к сети Интернет (офлайн-режим), а также использование смарт-контрактов. С 2023 г. Банк России введет в бухучет банков цифровой рубль. Кредитные организации смогут отразить виртуальную национальную валюту в качестве активов².

Федеральный закон № 259-ФЗ не содержит определения криптовалюты, токена или монеты, а также целого ряда других категорий, которые активно используются на финансовом рынке. Правоприменитель относит криптовалюту к цифровой валюте. В результате возникает парадоксальная ситуация отставания нормативно-правового регулирования фактических рыночных отношений, имеющих в своей основе значительную капитализацию. На данный момент только планируется принятие ряда нормативных актов, направленных на регулирование криптовалютных отношений. Особую роль играют нормы налогового, административного и гражданского права. В частности, возникают вопросы, связанные с деятельностью

криптовалютных бирж³, которые осуществляют обмен цифровых валют на фиатную валюту и на другие цифровые валюты; с функционированием криптокошельков и криптообменников, с участием физических и юридических лиц в процедурах первичной и иной распродажи криптовалюты, с внедрением технологий блокчейн⁴ и NFT (токенизация (цифровизация) предметов искусства, электронных игр и иных предметов материального мира), налогообложением дохода и получения прибыли и др.

Следует более подробно остановиться на технологиях блокчейн и NFT. Блокчейн – база данных, состоящая из цепочки последовательных блоков. Блок – сущность, содержащая транзакционные данные внутри блокчейна. В каждом блоке также записывается информация и данные о предыдущих блоках для невозможности подмены информации.

Это способ надежно хранить и передавать данные. Все выстраивается в цепь, информация о которой хранится у каждого пользователя этой сети, что позволяет избежать внешнего вмешательства в цепь и создает высокий уровень безопасности. Применительно к цифровой валюте каждая монета в сети имеет свой уникальный код, который переписывается при смене владельца.

Если не вдаваться в технические нюансы, принцип работы блокчейна достаточно прост. Его можно представить как планшет, который есть у каждого участника мероприятия и который постоянно обновляется. По сути, в этот планшет можно занести любое событие – от финансовых транзакций с участием биткоина до результатов голосования и т. д.⁵

3 Ведущими биржами на международном криптовалютном рынке выступают Binance, Coinbase, FTX, CME, Gate и другие. Российских бирж, оказывающих криптовалютные услуги на данный момент не существует, поскольку отсутствует нормативно-правовая основа регулирования.

4 Из компаний, вошедших в глобальный рейтинг топ-100: 63 % – из США, 12 % базировались в материковом Китае и специальном административном районе Гонконг. Не все 100 компаний активно внедряют технологию блокчейн. От Berkshire Hathaway и Texas Instruments пока нет активности (в открытых источниках). Однако 86 компаний активно ищут решения, связанные с блокчейном, для своих бизнес-потребностей. Из них только 44 компании активно использовали блокчейн за последние 12 месяцев. Финтех, СМИ и телекоммуникационные компании – главные инвесторы в технологию блокчейн (16 компаний) за последний год. Второе место совместно делят сразу 2 сектора: товары и розничная торговля (9 компаний), материалы и Промышленность (9).

5 Российские власти уже несколько месяцев обдумывают более комплексную нормативно-правовую базу для криптоактивов. Ожидается, что депутаты Государственной Думы рассмотрят новый законопроект «О цифровой валюте» и законопроект «О майнинге в Российской Федерации», призванные восполнить пробелы, оставшиеся после вступления в силу закона «О цифровых финансовых активах» в январе 2021 года. В то время как в январе этого года Центральный банк России предложил полный запрет на большую часть деятельности, связанной с криптовалютой, усиление санкционного давления после начала российской «специальной военной операции» на Украине в конце февраля убедило монетарное управление поддержать предложения по легализации использования децентрализованных цифровых валют в международных расчетах. Подробнее см.: <https://news.bitcoin.com/russia-and-cuba-eye-cryptocurrencies-for-settlements-amid-sanctions/> по состоянию на 17.11.2022.

1 <http://www.rcb.ru/> по состоянию на 08.04.2021.

2 <https://t.me/RBCCrypto> по состоянию на 27.09.2022.

Фокус тут в том, что для подделки каждой записи в блокчейне злоумышленнику придется изменить каждый блок у каждого участника, иначе сеть выявит несоответствие в структуре блоков. В результате блокчейн является основой для хранения данных, которые нельзя изменить, удалить или уничтожить, что представляется особенно актуальным в борьбе с коррупцией и преступностью в различных сферах нашей жизни. И прежде всего, блокчейнизация необходима в финансовой сфере, где коррупционные риски в большей степени развиты, по сравнению с иными направлениями функционирования государства.

Раскрывая сущность блокчейна, нельзя не упомянуть о невзаимозаменяемых токенах – NFT. NFT представляет собой оцифрованный объект (изображение, аудио, текст, 3D-модель и т. д.), но чаще всего речь идет об объектах цифрового (или оцифрованного) искусства. Помимо того, что NFT открывает новые границы возможностей для художников всех мастей, данная технология прижилась и в традиционном бизнесе. На сегодняшний день многие компании, такие как Nike, Pringles и Coca-Cola, используют блокчейн-технологии в маркетинговой сфере. Они выпустили свои NFT-коллекции, подчеркнув таким образом принадлежность к цифровому миру, основанному на блокчейнизации.

В мире криптовалют есть NFT-проекты, которые используют невзаимозаменяемые токены как основу своей игровой механики. Например, любимые многими блокчейн-игры Stepn, Axie Infinity, Genopets и др.

Даже музыка не осталась в стороне от технологии NFT. Музыканты постепенно внедрились в область NFT. Они захотели придать себе некую уникальность и привнести что-то новое и современное в свою деятельность. Поклонники только рады этому новаторству, ведь появилась новая возможность поддержать своего кумира и при этом получить то, что они ценят – его музыку. С помощью специальных бирж токенизация аудиопроизведений стала вполне реальной.

Таким образом, NFT представляет собой, прежде всего, технологию, которая позволяет оцифровать взаимодействие с любыми виртуальными или физическими товарами. Невзаимозаменяемой считается вещь, которая уникальна благодаря своим характеристикам и ее невозможно формально заменить точно такой же¹.

Выделяя юридический аспект, можно сказать, что NFT – специальный сертификат для определенного объекта, который содержит в себе эксклюзивные права собственности. Такие токены невозможно подделать или заменить другими. Все NFT уникальны и неповторимы – идентифицирующие их данные зафиксированы в смарт-контрактах. Эта характеристика и отличает

один токен от другого. Сегодня во многих странах, внедряющих официально передовые технологии блокчейна, существует множество направлений, в которых их активно используют. Это музыка, игровая и киноиндустрия, искусство и даже недвижимость².

Сейчас уже трудно представить мир без технологии блокчейна, так как она проникла во многие сферы жизни человечества. Именно поэтому особую актуальность приобретает вопрос о правовом статусе криптовалюты как цифрового феномена. Россия относится к числу государств, которые не запрещают криптовалюту, но ограничивают ее функционирование, поскольку она не может применяться как средство платежа.

Существует значительное количество точек зрения на понятие криптовалюты. Так, Л. Б. Нигматулина и И. А. Цинделиани [4, с. 16–23] исследуют криптовалюту как объект финансово-правового и гражданско-правового регулирования. Анализируя возможности признания криптовалюты в качестве эквивалента иностранной валюты, объекта обязательственных прав, электронных, наличных денег, ученые приходят к заключению, что криптовалюта предстает как цифровая (виртуальная) децентрализованная валюта, созданная на идее криптографических методов, в качестве «обеспечения» которой выступают математические расчеты (как некая ценность физического мира).

Д. А. Кочергин определяет криптовалюту деньгами, существующими в нематериальной форме [1, с. 122–123]. И. И. Кучеров в свою очередь относит криптовалюту к разновидности электронных денег, обусловленной применением технологии распределенного реестра, другими словами – криптовалюта – специфическая электронная форма частных денежных средств [2].

Несмотря на многообразие точек зрения относительно понятия и правовой природы криптовалюты, следует отметить децентрализованный характер и отсутствие должного правового регулирования на данный момент. Граждане России активно используют криптовалюту и другие цифровые активы, но в отличие от фондового рынка, никак не застрахованы от мошеннических действий и возможности потерять свои финансовые средства, поскольку государство не имеет механизма правового регулирования данной сферы, обеспечивающего гарантии при использовании данных инструментов цифровой эпохи. И если совсем недавно Банк России активно выступал против использования криптовалюты как вида ЦФА в финансовой системе России, то на данный момент вектор изменился. В частности, в период огромного количества санкций на международном уровне в отношении использования традиционных механизмов расчетов возникает необходимость прибегания к новым методам, в том числе к возможностям блокчейнов как инновационной технологии

1 https://t.me/ttm_academy по состоянию на 05.08.2022.

2 <https://ispace.news/> по состоянию на 08.10.2022.

в финансовом мире¹. На государственном уровне отмечается необходимость скорейшего урегулирования рынка ЦФА с учетом современных реалий². Нужно узаконить майнинг, применение для международных расчетов криптовалюты, ввести полноценную легальность для институциональных

инвесторов и обычных граждан в приобретении и использовании ЦФА. Данные вопросы представляют огромный пласт тонких моментов, которые просто необходимо нормативно урегулировать, и прежде всего в области гражданского и финансового законодательства.

Литература

1. Кочергин Д. А. Место и роль виртуальных валют в современной платежной системе // Вестник СПбГУ Экономика. 2017. № 1. С. 122–123.
2. Кучеров И. И. Криптовалюта: идеи правовой идентификации и легитимизации платежных средств. М.: Центр ЮрИнфоР, 2018. 203 с.
3. Санникова Л. В., Харитонов Ю. С. Цифровые активы: правовой анализ: монография. М.: Принт, 2020. 304 с.
4. Цинделиани И. А., Нигматулина Л.Б. Криптовалюта как объект гражданско-правового и финансово- правового регулирования // Финансовое право. 2018. № 7. С. 16–23.

References

1. Kochergin D. A. Mesto i rol' virtual'nyh valjut v sovremennoj platezhnoj sisteme (Place and role of digital currencies in current payment system) // Vestnik SPbGU Jekonomika. 2017. No. 1. P. 122–123. (In Russian).
2. Kuchеров I. I. Kriptovaljuta: idei pravovoj identifikacii i legitimizacii platezhnyh sredstv (Cryptocurrency: ideas of legal identification and legitimization of means of payment). Moscow: Centr JurInfoR, 2018. 203 p. (In Russian).
3. Sannikova L. V., Haritonova Ju.S. Cifrovye aktivy: pravovoj analiz (Digital Assets: Legal Analysis): monograph. Moscow: Print, 2020. 304 p. (In Russian).
4. Cindeliani I. A., Nigmatulina L.B. Kriptovaljuta kak ob#ekt grazhdansko-pravovogo i finansovo- pravovogo regulirovanija (Cryptocurrency as an object of civil law and financial and legal regulation) // Finansovoe pravo. 2018. No. 7. P. 16–23. (In Russian).

Сведения об авторах

Смирнов Дмитрий Анатольевич – доктор юридических наук, заведующий кафедрой административного и финансового права, директор юридического института Северо-Кавказского федерального университета / inst.jur@ncfu.ru
Адрес: д.1, ул. Пушкина, 355017, Ставрополь, Российская Федерация.

Первышов Евгений Анатольевич – кандидат юридических наук, доцент кафедры административного и финансового права Северо-Кавказского федерального университета / epervyshov@ncfu.ru
Адрес: д.1, ул. Пушкина, 355017, Ставрополь, Российская Федерация.

Information about the authors

Dmitry A. Smirnov – Doctor of Law Sciences, Director, Law Institute, Head, Chair of Administrative and Financial Law, North-Caucasus Federal University / inst.jur@ncfu.ru
The address: 1, Pushkin st., 355017, Stavropol, the Russian Federation.

Evgeny A. Pervyshov – PhD in Law, Associate Professor, Chair of Administrative and Financial Law, North-Caucasus Federal University / epervyshov@ncfu.ru
The address: 1, Pushkin st., 355017, Stavropol, the Russian Federation.

1 Президент РФ В.В. Путин на международной конференции по искусственному интеллекту и машинному обучению Artificial Intelligence Journey 2022 на тему «Технологии искусственного интеллекта для обеспечения экономического роста» отметил: «На основе технологий цифровых валют и распределенных реестров можно создать новую систему международных платежей, гораздо более удобную, но в то же время полностью безопасную для участников и полностью независимую от банков и вмешательства третьих стран». По его мнению, финансовые потоки и платежи между странами в настоящее время находятся под угрозой на фоне напряженных отношений между Россией и Западом. В связи с этим в последние месяцы Россия обдумывала всеобъемлющие правила в области криптовалют, поддерживая легализацию трансграничных криптовалютных платежей. Подробнее см.: <http://kremlin.ru/events/president/news/69927> по состоянию на 24.11.2022.

2 <https://news.bitcoin.com/russia-and-cuba-eye-cryptocurrencies-for-settlements-amid-sanctions/> по состоянию на 17.11.2022.