

Нурлан А. Шоланов
Партнер

Кирилл Грешников
Младший юрист

Юридическая фирма AEQUITAS

О криптовалюте и особенностях работы криптовалютных бирж на территории Республики Казахстан

На сегодняшний день во всем мире имеется более 200 криптовалютных бирж и обменных площадок, на которых реализуется более 1 000 различных видов криптовалют. При этом, необходимо осознавать, что практически каждый месяц появляется всё больше новых разновидностей криптовалют, что безусловно оказывает влияние на мировую экономику. Наиболее популярными криптовалютами на сегодняшний день являются Bitcoin, Litecoin, Ethereum, Ripple, Dash, BitcoinCash, Qtum, DOT.

При этом, во многих странах на данный момент отсутствует какое-либо правовое регулирование криптовалюты, в связи с чем данный объект, по сути, находится в них в «свободном плавании».

В других же странах криптовалюта полностью или частично запрещена. Так, в Китае, с недавнего времени криптовалюта была полностью запрещена в связи с тем, что криптовалюты не подкреплены реальной стоимостью, их ценами легко манипулировать, а торговые контракты не защищены китайским законодательством.

В то же время есть страны, которые понимают необратимый процесс глобализации экономики и придерживаются сдержанной позиции, устанавливая частичные запреты. Россия, к примеру, рассматривает криптовалюту в качестве цифрового актива, устанавливает размеры легальных сделок и рассматривает майнинг как предпринимательскую деятельность, несмотря на отсутствие специального регулирования.

Вообще, криптовалюта – это разновидность цифровых денег, в основе которой лежит технология криптографии, то есть, шифрование данных. Она не имеет физического облика, а существует только в электронном виде. Главными преимуществами криптовалюты является – анонимность, децентрализация и защищенность.

Основными особенностями криптовалюты являются:

1) Криптовалюта не выпускается каким-либо банком и не привязана к экономике какой-либо страны. Выпуск и эмиссия криптовалюты не контролируется кем-то одним. Ограничить эти процессы не может никто. Только особенности самой системы. Курс сформирован рыночным путем и напрямую никак не связан с экономикой какой-либо страны.

2) Как правило – работа с криптовалютой является анонимной. Для работы с банком и платежными системами необходимо указывать хотя бы часть личных данных. В криптовалюте в этом нет необходимости. Каждый участник анонимный. Вся информация о нем – это набор знаков в адресе кошелька. Хотя стоит отметить, что некоторые

криптовалютные биржи сильно ограничивают возможность работы с криптовалютой до завершения верификации¹ аккаунта на бирже.

3) Простая передача средств между участниками сети напрямую.

В связи с активным развитием информационных технологий актуальность вопросов криптовалюты постоянно возрастает. Если раньше наиболее востребованным был майнинг криптовалюты, то на сегодняшний день огромную популярность приобрела деятельность по инвестициям в криптовалюту.

До недавнего времени криптовалюта в Казахстане оставалась в тени и не была каким-либо образом урегулирована.

Однако ситуация с криптовалютой в Казахстане значительно изменилась с принятием Закона Республики Казахстан от 25 июня 2020 «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам регулирования цифровых технологий», которым в Закон Республики Казахстан «Об информатизации» была добавлена «Статья 33-1. Правовой режим оборота цифровых активов». Также соответствующие изменения были внесены в Гражданский кодекс РК в отношении видов объектов гражданских прав.

На сегодняшний день законодатель РК относит криптовалюту к имуществу, определив при этом криптовалюту термином «цифровой актив», под которым понимается имущество, созданное в электронно-цифровой форме с применением средств криптографии и компьютерных вычислений, не являющееся финансовым инструментом, а также электронно-цифровая форма удостоверения имущественных прав (ст. 1 (55-1) Закона «Об информатизации»).

Изучая имеющиеся нормы о цифровом активе, легко понять, что законодатель скептически и настороженно относится к криптовалюте. Так, по действующему законодательству РК, цифровой актив не является средством платежа и подразделяется на два вида: обеспеченные и необеспеченные цифровые активы.

К обеспеченным цифровым активам относятся цифровой токен и иные цифровые активы, являющиеся цифровым средством удостоверения имущественных прав на товары и (или) услуги, выпускаемые (предоставляемые) лицом, выпустившим обеспеченный цифровой актив (ст. 33-1(2) Закона «Об информатизации»).

По сути, обеспеченная криптовалюта – это криптовалюта, стоимость которой напрямую зависит от реальных активов (движимое и недвижимое имущество, деньги, драгоценные металлы и т. д.). Данные криптовалюты позволяют гарантировать стабильность своего курса и предотвратить резкое обесценивание криптовалюты. Наиболее ярким примером обеспеченной криптовалюты является криптовалюта Tether (USDT), курс которой привязан к курсу доллара США².

К необеспеченным цифровым активам относятся цифровые токены, полученные как вознаграждение за участие в поддержании консенсуса в блокчейне в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан (ст. 33-1(2) Закона «Об информатизации»).

¹ Верификация – процедура подтверждения личности.

² Информация взята с сайта <https://www.forbes.com/sites/ktorpey/2017/09/30/this-u-s-dollar-backed-token-issued-on-bitcoin-and-ethereum-is-a-ticking-time-bomb/?sh=7f7752e76a16>

Однако несмотря на то, что с момента введения данной нормы прошло много времени, порядок поддержания консенсуса в блокчейне в отношении необеспеченной криптовалюты не был определен.

На сегодняшний день большинство криптовалют является необеспеченными, к которым относятся: Bitcoin, Electroneum, Ethereum и т. д.

Цена таких криптовалют формируется исключительно спросом, в связи с чем высокий показатель волатильности делает инвестиции в необеспеченную криптовалюту чрезвычайно рискованными. На курс необеспеченной валюты оказывают сильное влияние тайные покупатели, деятельность крупных инвесторов и запреты регуляторов различных стран.

К примеру, после запрета криптовалюты в Китае и новостей на фоне позиции Комиссии по ценным бумагам США, стоимость практически всей криптовалюты значительно снизилась.

Необходимо отметить, что в законодательстве стран, которые разрешили использование криптовалют, встречаются два основных подхода к существованию криптовалюты.

1. Криптовалюта - деньги. В Сальвадоре, к примеру биткоин 09 июня 2021 года был объявлен официальным платежным средством.³
2. Криптовалюта - товар. В Австралии и Канаде сделки с криптовалютами облагаются налогом как бартерные сделки, обменивать криптовалюту на обычные деньги могут только специализированные субъекты.

Законодатель РК запретил выпуск и оборот необеспеченных цифровых активов на территории Казахстана с оговоркой о том, что иное может быть предусмотрено законами РК, а также установил, что цифровой актив не обеспечивает права на финансовые инструменты и не предоставляет его собственнику или владельцу соответствующих прав в отношении юридического лица. Одновременно с этим Национальный банк РК установил, что банки не должны быть вовлечены в осуществление операций на территории Республики Казахстан, связанных с величинами, создаваемыми и учитываемыми в децентрализованной информационной системе с применением средств криптографии и (или) компьютерных вычислений, не являющимися в соответствии с гражданским законодательством Республики Казахстан финансовыми инструментами или финансовыми активами, и не содержащими право требования к кому-либо. Иными словами, местным банкам запрещено как-либо взаимодействовать с криптовалютой, что делает деятельность криптобирж невозможной, поскольку открыть банковский счет или фиатный канал в местном банке не представляется возможным (п. 98 (4) Постановления Правления Национального Банка Республики Казахстан от 12 ноября 2019 года № 188).

Вероятнее всего, говоря, что иное может быть предусмотрено законами РК, законодатель подразумевал законодательство Международного финансового центра «Астана» («МФЦА»), на территории которого деятельность с криптовалютой не запрещена.

Указанный запрет не распространяется на деятельность в МФЦА, поскольку МФЦА имеет собственное право, состоящее из актов МФЦА, которые могут быть основаны на принципах, нормах и прецедентах права Англии и Уэльса и (или) стандартах ведущих мировых финансовых центров, а также действующего права Республики Казахстан, которое применяется в части, не урегулированной актами МФЦА (ст. 4(1) Конституционного закона РК «О Международном финансовом центре «Астана»).

³ См. подробнее <https://www.asamblea.gob.sv/node/11282>

В отношении криптовалюты МФЦА сделал значительный шаг раньше законодателя РК и создал правовое поле для обращения криптовалют, регулирования и функционирования специальных торговых площадок (бирж).

Актами МФЦА криптовалюта выделена в качестве самостоятельного объекта обращения. Как следует из официального определения, приведённого в глоссарии комитета МФЦА по регулированию финансовых услуг («АФСА»), цифровой актив — это цифровое выражение стоимости, которое может быть продано в электронной форме и функционирует как средство обмена, расчетная единица или средство сбережения и которое может быть куплено / продано за фиатную валюту, но не гарантируется правительством какой-либо юрисдикции (AIFC Glossary / AIFC Act No. Fr0017 of 2018).

Деятельность с обращением криптовалюты в МФЦА также выделена в качестве отдельного вида рыночных операций и включает в себя:

- (i) Управление Объектом торговли цифровыми активами («криптовиржа»);
- (ii) Обеспечение хранения и управления Цифровыми активами, принадлежащими другому лицу (AIFC Glossary / AIFC Act No. Fr0017 of 2018).

Управление криптобиржей включает в себя деятельность, осуществляемую с целью заключения контрактов между контрагентами по:

- (i) покупке, продаже или обмену Цифровых активов на фиатную валюту;
- (ii) обмену одного Цифрового актива на другой (Schedule 4(3) of AIFC GENERAL RULES).

Вышеуказанные виды деятельности могут осуществлять исключительно участники МФЦА, которые получили соответствующую лицензию на осуществление деятельности по управлению объектом торговли цифровыми активами.

По состоянию на дату написания настоящей статьи (10 августа 2021 года) в МФЦА была разработана Дорожная карта по развитию криптонидустрии, одним из вопросов которых является возможность открытия банковских счетов для криптообмена в местных банках (8 of Consultation paper No. AFSA-G-CE-2021–0004).

Для начала функционирования криптобиржи в МФЦА необходимо выполнение следующих условий:

- (i) зарегистрироваться в качестве участника МФЦА (AIFC Glossary / AIFC Act No. Fr0017 of 2018);
- (ii) получить лицензию АФСА и оплатить пошлину за подачу заявки на получение Лицензии (AIFC Glossary / AIFC Act No. Fr0017 of 2018);
- (iii) разработать четкие и прозрачные правила в отношении допуска цифровых активов к торговле на бирже (6.3.1 of AIFC Authorised Market Institution Rules);
- (iv) получить одобрение АФСА в отношении цифрового актива, который планируется принять к торговле (6.3.2 (3) of AIFC Authorised Market Institution Rules);
- (v) соответствовать требованиям касательно технологических ресурсов, кибербезопасности, управления технологиями, иметь систему комплаенса (6.6 of AIFC Authorised Market Institution Rules);
- (vi) иметь механизмы обеспечения хранения клиентских средств на электронном кошельке в эквиваленте 10 BTC⁴ или 10% всех клиентских средств в зависимости от того, что больше (1.1 (h) of AIFC Fintech Rules).

⁴ Bitcoin – тип криптовалюты.

Таким образом, мы можем сделать следующие выводы. По общему правилу на территории Казахстана оборот децентрализованных активов не допускается.

Деятельность с криптовалютой допустима на территории МФЦА при соблюдении четких требований, установленных актами МФЦА.

Вопросы деятельности с криптовалютой в Казахстане и МФЦА только начинают разрешаться путем разработки дополнительных актов, дающих «зеленый свет» данной отрасли.