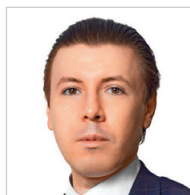


Привлечение инвестиций с использованием инвестиционных платформ



Минина Н.В.
Старший юрист NSP



Халецкий М.А.
Старший юрист NSP



Крим М.М.
Юрист NSP

С 01.01.2020 в России вступил в силу Федеральный закон от 02.08.2019 № 259-ФЗ «О привлечении инвестиций с использованием инвестиционных платформ и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее — Закон о краудфандинге). Закон о краудфандинге регулирует отношения, возникающие в связи с инвестированием и привлечением инвестиций с использованием инвестиционных платформ, а также регулирует возникновение и обращение утилитарных цифровых прав.

ЧТО ТАКОЕ ИНВЕСТИЦИОННАЯ ПЛАТФОРМА?

Закон о краудфандинге вводит понятие «инвестиционная платформа» — это **информационная система в сети Интернет, которая используется для заключения договоров инвестирования с помощью информационных технологий и технических средств этой информационной системы**. Доступ к инвестиционной платформе предоставляется оператором инвестиционной платформы.

Оператор инвестиционной платформы заключает с лицами, привлекающими инвестиции, и с инвесторами (см. схему):

1

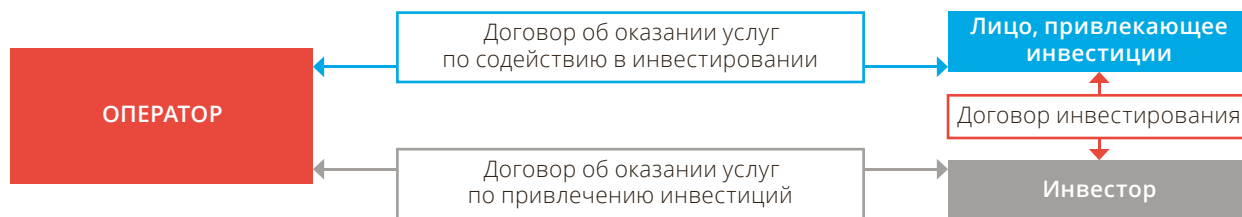
договор об оказании услуг по привлечению инвестиций: оператор инвестиционной платформы обязан предоставить лицу, привлекающему инвестиции, доступ к инвестиционной платформе для заключения с инвестором договора инвестирования с помощью инвестиционной платформы;

2

договор об оказании услуг по содействию в инвестировании: оператор инвестиционной платформы обязан предоставить инвестору доступ к инвестиционной платформе для заключения с лицом, привлекающим инвестиции, договора инвестирования с помощью инвестиционной платформы.

Вышеуказанные договоры являются договорами присоединения, а их условия определяются оператором инвестиционной платформы в правилах инвестиционной платформы.

■ Схема. Структура договорных связей в рамках инвестиционной платформы



Стоит также отметить следующие особенности функционирования инвестиционной платформы:

- правила инвестиционной платформы должны быть раскрыты на сайте;
- оператор вправе в одностороннем порядке вносить изменения в правила инвестиционной платформы;
- инвестиционная платформа должна содержать реестр заключенных договоров, указанных на схеме, сведения о которых должны храниться оператором в течение пяти лет со дня их прекращения.

NB: Дополнительные требования могут быть установлены нормативными актами Банка России.

КТО МОЖЕТ БЫТЬ ОПЕРАТОРОМ ИНВЕСТИЦИОННОЙ ПЛАТФОРМЫ?

Оператором инвестиционной платформы может быть российское хозяйственное общество, включенное Банком России в реестр операторов инвестиционных платформ.

Требования к оператору инвестиционной платформы:

- не вправе совмещать свою деятельность с иной деятельностью финансовой организации¹;
- размер собственных средств (капитала) оператора инвестиционной платформы должен составлять не менее 5 млн руб.;
- соответствие лиц, имеющих право прямо или косвенно (через подконтрольных ему лиц), самостоятельно или совместно с иными лицами, связанными с ним договорами, распоряжаться 10% и более голосов, приходящихся на голосующие акции/доли, составляющие уставный капитал оператора инвестиционной платформы, а также членов органов управления требованиям Закона о краудфандинге.

Не могут быть участниками/акционерами, имеющими право прямо или косвенно, самостоятельно или совместно с иными лицами распоряжаться 10% и более голосов, приходящихся на голосующие акции/доли, составляющие уставный капитал оператора инвестиционной платформы, следующие лица:

1

юридические лица:

- зарегистрированные в государствах или на территориях, не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении

¹ За исключением деятельности организатора торговли, клиринговой деятельности (кроме клиринговой организации, которой присвоен статус центрального контрагента), брокерской деятельности, дилерской деятельности, деятельности по управлению ценными бумагами, депозитарной деятельности, деятельности по ведению реестра владельцев ценных бумаг, иных видов деятельности финансовых организаций, если возможность такого совмещения предусмотрена федеральным законом.

финансовых операций, перечень которых утверждается Министерством финансов Российской Федерации;

- у которых за совершение нарушения была аннулирована/отозвана лицензия на осуществление деятельности кредитной организации или некредитной финансовой организации;
- включенные в перечень организаций, в отношении которых имеются сведения об их причастности к экстремистской деятельности или терроризму, и/или в перечень организаций, в отношении которых имеются сведения об их причастности к распространению оружия массового уничтожения;

2

физические лица:

- в отношении которых не истек срок, в течение которого лицо считается подвергнутым административному наказанию в виде дисквалификации;
- имеющие неснятую или непогашенную судимость за преступления в сфере экономики или преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления;
- включенные в перечень физических лиц, в отношении которых имеются сведения об их причастности к экстремистской деятельности или терроризму, и/или в перечень физических лиц, в отношении которых имеются сведения об их причастности к распространению оружия массового уничтожения.

Требования к членам органов управления:

- наличие высшего образования;
- отсутствие сведений в реестре дисквалифицированных лиц;
- отсутствие неистекшего срока, в течение которого лицо считается подвергнутым административному наказанию в виде дисквалификации;
- отсутствие неснятой или непогашенной судимости за преступления в сфере экономики или преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления;
- отсутствие сведений в перечне физических лиц, в отношении которых имеются сведения об их причастности к экстремистской деятельности или терроризму, и/или в перечне физических лиц, в отношении которых имеются сведения об их причастности к распространению оружия массового уничтожения.

КТО МОЖЕТ БЫТЬ ИНВЕСТОРОМ?

Субъект	Ограничение
Физическое лицо	Объем инвестиций через любые инвестиционные платформы не должен превышать 600 тыс. руб. в год ²
Индивидуальный предприниматель	Без ограничений
Квалифицированный инвестор	
Физическое лицо по договору инвестирования с публичным акционерным обществом	
Юридическое лицо	

2 При превышении лимита инвестирования оператор обязан приобрести у соответствующего физического лица по его требованию имущественные права, ценные бумаги, утилитарные цифровые права, приобретенные в инвестиционной платформе, на сумму такого превышения.

КТО МОЖЕТ БЫТЬ ЛИЦОМ, ПРИВЛЕКАЮЩИМ ИНВЕСТИЦИИ?

Лицом, привлекающим инвестиции, может быть российское юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, которым оператор инвестиционной платформы оказывает услуги по привлечению инвестиций³ и которые отвечают дополнительным требованиям, установленным оператором инвестиционной платформы.

Ограничения для юридических лиц	Ограничения для индивидуальных предпринимателей
контролирующие лица и/или руководитель (индивидуальный предприниматель) имеют неснятую или непогашенную судимость за преступление в сфере экономики или преступление против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления	
не истек срок, в течение которого руководитель считается подвергнутым административному наказанию в виде дисквалификации	арбитражным судом в отношении него введена процедура, применяемая в деле о несостоятельности (банкротстве)
возбуждено дело о банкротстве	в отношении него с даты завершения процедуры реализации имущества или прекращения производства по делу о банкротстве в ходе такой процедуры прошло менее пяти лет

КАК ИНВЕСТИРОВАТЬ С ИСПОЛЬЗОВАНИЕМ ИНВЕСТИЦИОННОЙ ПЛАТФОРМЫ?

Инвестирование с использованием инвестиционной платформы может осуществляться:

- 1 путем предоставления займов;
- 2 путем приобретения эмиссионных ценных бумаг, размещаемых с использованием инвестиционной платформы (кроме ценных бумаг кредитных организаций, некредитных финансовых организаций, структурных облигаций и ценных бумаг, предназначенных для квалифицированных инвесторов);
- 3 путем приобретения утилитарных цифровых прав.

Договоры инвестирования заключаются в письменной форме с помощью информационных технологий и технических средств инвестиционной платформы. Договор заключается путем принятия инвестиционного предложения лица, привлекающего инвестиции, и перечисления на его банковский счет денежных средств инвесторов. Договор инвестирования считается заключенным с момента поступления денежных средств инвесторов с номинального счета оператора инвестиционной платформы на банковский счет лица, привлекающего инвестиции.

Для принятия инвестиционного предложения инвестор должен выразить свою волю о принятии инвестиционного предложения с помощью технических средств инвестиционной платформы и иметь необходимую сумму денежных средств на номинальном счете, открытом оператору инвестиционной платформы.

Заключение договора инвестирования подтверждается выпиской из реестра договоров, которая выдается оператором инвестиционной платформы.

3 Лицо, привлекающее инвестиции, контролирующие его лица, а также его руководитель не должны быть включены в перечень организаций и физических лиц, в отношении которых имеются сведения об их причастности к экстремистской деятельности или терроризму, и/или в перечень организаций и физических лиц, в отношении которых имеются сведения об их причастности к распространению оружия массового уничтожения.

ЕСТЬ ЛИ ОГРАНИЧЕНИЯ НА ПРИВЛЕЧЕНИЕ ИНВЕСТИЦИЙ?

В течение одного календарного года одно лицо может привлечь с использованием инвестиционных платформ инвестиций на сумму **не более 1 млрд руб.**, за исключением публичных акционерных обществ, привлекающих инвестиции путем приобретения инвесторами утилитарных цифровых прав. Контроль за соблюдением ограничения возлагается на оператора инвестиционной платформы. Инвестирование с использованием инвестиционной платформы осуществляется путем приобретения размещаемых ценных бумаг и только в случае размещения таких ценных бумаг посредством закрытой подписки.

ЧТО ТАКОЕ УТИЛИТАРНЫЕ ЦИФРОВЫЕ ПРАВА?

В инвестиционной платформе, отвечающей ряду дополнительных признаков, могут приобретаться, отчуждаться и осуществляться утилитарные цифровые права.

К утилитарным цифровым правам относятся:	Утилитарным цифровым правом не может являться право требовать имущество, если:
право требовать передачи вещи;	права на такое имущество подлежат государственной регистрации;
право требовать передачи исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и/или прав использования результатов интеллектуальной деятельности;	сделки с таким имуществом подлежат государственной регистрации или нотариальному удостоверению
право требовать выполнения работ и/или оказания услуг	—

Права признаются утилитарными цифровыми правами, если они изначально возникли в качестве цифрового права на основании договора о приобретении утилитарного цифрового права, заключенного с использованием инвестиционной платформы.

Содержание и условия осуществления утилитарных цифровых прав должны быть определены таким образом, чтобы обеспечить их доступность для последующего использования, в том числе для воспроизведения в неизменном виде. Изменение содержания и/или условий осуществления утилитарных цифровых прав после начала срока действия инвестиционного предложения о приобретении этих утилитарных цифровых прав не допускается.

Возникновение утилитарного цифрового права, его осуществление, распоряжение им, в том числе передача, залог, обременение утилитарного цифрового права другими способами, или ограничение распоряжения утилитарным цифровым правом возможны только в инвестиционной платформе.

Утилитарное цифровое право возникает у первого приобретателя, переходит от одного лица к другому лицу и прекращается с момента внесения информации об этом в инвестиционной платформе.

Оператор инвестиционной платформы должен обеспечить всем участникам инвестиционной платформы техническую возможность приобретать утилитарные цифровые права при их обращении, знакомиться с их содержанием, осуществлять утилитарные цифровые права, а также распоряжаться ими.

В инвестиционной платформе, в которой инвестирование осуществляется путем приобретения утилитарных цифровых прав, должны обеспечиваться:

- 1** невозможность внесения в базу данных, содержащую информацию о возникновении, переходе и прекращении утилитарных цифровых прав, информации о переходе утилитарного цифрового права, которое было прекращено;
- 2** соблюдение условий обращения и прекращения утилитарных цифровых прав, определенных в инвестиционном предложении;
- 3** невозможность увеличения или уменьшения количества утилитарных цифровых прав в обращении в инвестиционной платформе иначе как путем соответственно их возникновения у инвестора, принявшего инвестиционное предложение, и прекращения по основаниям, предусмотренным Законом о краудфандинге;
- 4** наличие уникальных условных обозначений утилитарного цифрового права или одинаковых утилитарных цифровых прав, позволяющих идентифицировать их как в инвестиционной платформе, так и вне ее, а также отличать утилитарные цифровые права друг от друга без обращения к информации об их содержании.

НОВЫЙ ВИД ЦЕННЫХ БУМАГ

Закон о краудфандинге вводит новый вид ценных бумаг — цифровое свидетельство.

Это неэмиссионная бездокументарная ценная бумага, которая не имеет номинальной стоимости, удостоверяет ее владельцу принадлежность утилитарного цифрового права, распоряжаться которым имеет возможность депозитарий. Цифровое свидетельство закрепляет право ее владельца требовать от депозитария оказания

услуг по осуществлению утилитарного цифрового права, а также распоряжения таким утилитарным цифровым правом. Цифровое свидетельство выдается депозитарием.

При выдаче цифрового свидетельства по счету депо его приобретателя вносится запись о списании утилитарного цифрового права, в отношении которого оно выдано. Обладателем утилитарного цифрового права, в отношении которого выдано цифровое свидетельство, признается владелец этого свидетельства.

Выдача цифрового свидетельства не требует государственной регистрации. Цифровому свидетельству депозитарий присваивает уникальное условное обозначение, позволяющее идентифицировать его среди иных цифровых свидетельств без обращения к информации о содержании утилитарного цифрового права, в отношении которого выдано это цифровое свидетельство.

По требованию депонента, на счете депо которого учтены права на цифровое свидетельство, депозитарий обязан погасить цифровое свидетельство и зачислить утилитарное цифровое право, в отношении которого выдано такое цифровое свидетельство, на счет депо, указанный депонентом, либо предоставить утилитарное цифровое право в распоряжение депонента или указанного депонентом лица.

Учет и переход прав на цифровые свидетельства, передача в залог таких цифровых свидетельств, а также их обременение другими способами осуществляется в соответствии с правилами для бездокументарных ценных бумаг.

НАЛОГООБЛОЖЕНИЕ

К сожалению, принятие Закона о краудфандинге не сопровождалось корреспондирующими изменениями в налоговом законодательстве, которые

позволили бы создать адекватные условия налогообложения и удобный механизм налогового администрирования для инвесторов и других участников инвестиционных платформ.

Действующие правила налогообложения создают повышенные налоговые издержки, в первую очередь для инвесторов — физических лиц, а также не предусматривают эффективного механизма налогового администрирования.

Так, утилитарные цифровые права для целей взимания налога на доходы физических лиц (НДФЛ) квалифицируются в качестве прав требования. В случае продажи таких прав требования инвестором — физическим лицом доход от их отчуждения будет подлежать обложению НДФЛ в полном объеме без возможности вычесть из суммы дохода фактически понесенные расходы на приобретение этих прав (подп. 2 п. 2 ст. 220 НК РФ). Это обстоятельство является существенным препятствием для привлечения капитала частных лиц в операции с цифровыми правами, поскольку такие операции должны создавать для инвесторов — физических лиц гарантированный доход не менее 13% от суммы инвестиций только для того, чтобы покрыть возникающие налоговые издержки.

Также сохраняется неопределенность в налогообложении операций физических лиц по уступке прав требования по займам, совершенным через инвестиционную платформу. Несмотря на то что еще в 2015 г. Верховный Суд Российской Федерации высказал позицию о том, что доходом в контексте ст. 41 НК РФ и объектом обложения для целей НДФЛ при уступке физическим лицом прав по договору займа следует понимать только разницу между ценой уступки и суммой расходов cedenta на приобретение уступаемых прав (постановление Президиума Верховного Суда РФ от 22.07.2015 № 8-ПВ15), Министерство финансов РФ и налоговые органы зачастую игнорируют эту позицию, продолжая настаивать на том, что доходом следует

считать цену уступки прав без возможности ее уменьшения на сумму расходов cedenta на приобретение прав по займу (например, письма Минфина России от 26.09.2018 № 03-04-05/69058, от 13.02.2018 № 03-04-06/8711 и др.). Неопределенность условий налогообложения создает повышенные налоговые риски для инвесторов, решивших инвестировать в заемные инструменты через платформу.

Еще одна существенная проблема для инвесторов — частных лиц — невозможность сальдировать убыточные и прибыльные операции, совершенные через инвестиционную платформу. Убытки, полученные при инвестировании путем выдачи займов или путем вложения в утилитарные цифровые права, не могут быть использованы для уменьшения доходов, полученных от операций через инвестиционную платформу. Поэтому все убытки, понесенные по таким операциям, не будут учитываться для целей НДФЛ.

При инвестировании в эмиссионные ценные бумаги, которые не будут одновременно с размещением на эмиссионной платформе обращаться на организованных торгах, инвестор — физическое лицо может использовать убытки по таким операциям, полученным в рамках текущего года, для уменьшения доходов, полученных в том же году, от операций с другими ценными бумагами, не обращающимися на организованном рынке ценных бумаг (п. 12 ст. 214.1 НК РФ). Не использованные в текущем году убытки не могут быть перенесены вперед для уменьшения доходов, полученных в последующих налоговых периодах.

Сложности для физических лиц создает и отсутствие единого механизма администрирования и учета доходов, получаемых через инвестиционные платформы. Оператор инвестиционной платформы во всех случаях является лишь посредником между инвестором и лицом, привлекающим инвестиции, и не несет обязанностей налогового агента по НДФЛ в от-

ношении доходов инвесторов, получаемых через платформу. При инвестировании физических лиц через договор займа лицо, привлекающее инвестиции (корпоративный заемщик), будет являться налоговым агентом по НДФЛ для физических лиц — инвесторов только в отношении процентных доходов, выплачиваемых по договорам займа (п. 2 ст. 226 НК РФ). Доходы инвесторов — физических лиц от отчуждения утилитарных цифровых прав, а также от уступки прав по договорам займа не будут иметь налогового агента (подп. 2 п. 1 ст. 228 НК РФ), в связи с чем инвесторы будут обязаны самостоятельно исчислять и уплачивать налог, а также подавать налоговую декларацию.

Существенное количество проблем в сфере налогообложения существует и для инвесторов — юридических лиц, участвующих в инвестициях через инвестиционные платформы. Основные из них касаются отсутствия освобождения от НДС операций по реализации утилитарных

цифровых прав (за исключением ситуации, когда его объектом является право требовать передачи исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и (или) прав использования результатов интеллектуальной деятельности), что создает как для инвесторов — юридических лиц, так и для лиц, привлекающих инвестиции, дополнительные налоговые издержки, которые могут сказаться на привлекательности этого механизма как источника для привлечения капитала.

Существующие проблемы в сфере налогообложения участников инвестиционных платформ, вероятно, потребуют изменений в сфере налогообложения, без проведения которых инвестиционные платформы во многом останутся дорогостоящим и неудобным каналом привлечения финансирования.

ПОВЫШЕНИЕ КВАЛИФИКАЦИИ ЮРИСТОВ

МОЛОГОС
юридический институт

ДНЕВНЫЕ СЕМИНАРЫ КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО 30 марта - 3 апреля 2020 / Москва СТРУКТУРИРОВАНИЕ КУПЛИ-ПРОДАЖИ АКЦИЙ (ДОЛИ УЧАСТИЯ В ООО) И КОРПОРАТИВНЫХ ДОГОВОРОВ ПО РОССИЙСКОМУ ПРАВУ 20 - 24 апреля 2020 / Москва ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ДИРЕКТОРОВ И ИНЫХ КОНТРОЛИРУЮЩИХ ОБЩЕСТВО ЛИЦ 10 - 11 июня 2020 / Москва ЮРИДИЧЕСКИЙ DUE DILIGENCE: ЦЕЛИ, МЕТОДЫ И ЭФФЕКТИВНЫЕ ТЕХНОЛОГИИ 22 - 23 июня 2020 / Москва	ОНЛАЙН-КУРСЫ ПРАКТИЧЕСКИЕ ВОПРОСЫ ПОДГОТОВКИ И ВЕДЕНИЯ СУДЕБНЫХ ДЕЛ 16 марта - 24 апреля 2020 (50 ак.ч.) / Онлайн ПРАКТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ ВЕДЕНИЯ СПОРОВ В СФЕРЕ БАНКРОТСТВА 6 - 28 апреля 2020 (24 ак.ч.) / Онлайн ПРАВОВОЙ РЕЖИМ НЕДВИЖИМОГО ИМУЩЕСТВА И СДЕЛОК С НИМ 25 мая - 3 июля 2020 (51 ак.ч.) / Онлайн ЭФФЕКТИВНАЯ ДОГОВОРНАЯ РАБОТА В УСЛОВИЯХ РЕФОРМЫ ГК РФ И РАЗВИТИЯ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ 25 мая - 3 июля 2020 (60 ак.ч.) / Онлайн
---	--

ЛЕКЦИИ ЧИТАЮТ:
Витрянский В. В., Егоров А. В., Бевзенко Р. С., Карапетов А. Г.,
Шиткина И. С., Хвалец В. В., Скловский К. И. и др.

www.m-logos.ru
info@m-logos.ru
+7 (495) 771-59-27

РЕКЛАМА