



УДК 347.73:336.74:004

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОБОРОТА ЭЛЕКТРОННЫХ ДЕНЕГ В ПРАВЕ ЕВРОПЕЙСКОГО СОЮЗА

Андрей ШУЛЬГИН,

аспирант Научно-исследовательского института частного права и предпринимательства
имени академика Ф. Г. Бурчака Национальной академии правовых наук Украины

АННОТАЦИЯ

В статье исследуются такие понятия, как «электронные деньги» и проблемы их международно-правового регулирования нормами Европейского Союза. Особое внимание уделено директивам Европейского Союза, посвященным непосредственно электронным деньгам, а также другим нормативно-правовым актам Европейского Союза, направленным на регулирование платежных услуг, которые включают в себя возможность использования электронных денег в качестве платежного средства. Определено, что электронные деньги являются традиционной формой денег, которая проявляется в отдельной форме взаиморасчетов, приближенной к безналичным.

Ключевые слова: деньги, электронные деньги, оборот, эмиссия, эмитент, теория денег, региональный уровень, безналичный расчет, система платежей, финансовые инструменты.

LEGAL REGULATION OF DIGITAL CURRENCY TURNOVER UNDER THE LAW OF THE EUROPEAN UNION

Andrey SHULGIN,

Postgraduate Student of Research Institute of Private Law and Entrepreneurship
of academician F. G. Burchak National Academy of Law of Ukraine

SUMMARY

The article explores such concepts as «digital currency» and the problems of their international legal regulation by the law of the European Union. Particular attention is paid to directives of the European Union dealing directly with digital currency, as well as other regulatory acts of the European Union aimed at regulating payment services, which include the possibility of using digital currency as a means of payment. It is determined that digital currency is a traditional form of money, which manifests itself in a separate form of mutual settlements, close to non-cash.

Key words: money, digital currency, turnover, issue, issuer, money theory, regional level, bank transfer, payment system, financial instruments.

Постановка проблемы. Развитие новых технологий в области оборота электронных денег требует развития законодательной базы как на национальном, так и на международном уровнях. Поскольку универсальный уровень правового регулирования электронных денег отсутствует, примерным является регулирования правом Европейского Союза (далее – ЕС), который осуществляется на региональном уровне. Исследование проблем правового регулирования электронных денег на данном уровне даст возможность не только изучить, но и сделать ряд выводов с целью усовершенствования законодательной базы Украины.

Актуальность темы исследования. Основной проблемой на сегодня является то, что законодательством Украины четко не регламентирован вопрос оборота электронных денег, но с другой стороны вектор развития Украинского законодательства задан

именно в сторону законодательства ЕС, что подтверждается подписанием соглашения об ассоциации между Украиной и странами ЕС в 2014 году. Целью и задачами статьи является определение особенностей оборота электронных денег за правом ЕС, анализ законодательной базы ЕС по вопросам регулирования оборота электронных денег.

Состояние исследования. Методологической основой этой работы выступили общенаучные и специальные методы научного познания. Так, путем использования методов анализа и синтеза было проанализировано понятие электронных денег, выяснены особенности их финансового оборота. Метод историко-правового анализа помог установить эволюцию развития электронных денег как финансового института. Сравнительно-правовой метод использован для определения электронных денег среди «традиционных» денег. С помощью диалектиче-

ского метода удалось выяснить тенденции развития электронных денег и их правового регулирования.

Теоретическую основу работы составляют научные достижения отечественных и зарубежных ученых. Научными разработками в сфере обращения электронных денег, занимались: А. Берентсен, М. Бернкопф, А. Вильфер, М. Вудфорд, А. Гринспен, Н.В. Гришук, А. Генкин, Ч. Гудхард, А.С. Довгерт, М. Кинг, А.С. Кисель, С. Клайн, Б. Коэн, Г. Селджин, Р.А. Майданников, А. Шамраев, Б. Шмит, Л. Уайт, Б. Фридмен, С.И. Шимон и другие.

Изложения основного материала. Такой новый финансовый инструмент, как «электронные деньги», вызывает довольно много вопросов у ученых в области экономики и права, одним из них является вопрос о том, к какой форме взаиморасчетов следует лучше всего отнести электронные деньги: к наличным, или безналичным.



С нашей точки зрения, электронные деньги следует отнести к отдельной форме – электронной, которая по своей сути объединяет признаки наличных и безналичных расчетов, но при одном условии – использования глобальной сети Интернет, как способ передачи этих самых электронных денег.

Более того, электронные деньги также тесно связано с такими понятиями, как «электронная платежная система» и «электронная коммерция». Это исходит из нескольких аспектов, во-первых, среда использования электронных денег – это электронная коммерция, а, как известно, платежи в Интернете осуществляются в основном через электронные платежные системы (например, VISA, MASTERCARD, EasyPay, Portmone и другие). Во-вторых, электронные деньги не требуют отдельной электронной платежной системы для взаиморасчетов в электронной коммерции, поскольку их технический оборот обеспечивает эмитент электронных денег, но в ту же очередь взаиморасчеты между субъектами могут осуществляться только в пределах системы эмитента, если последним не предоставлены другие технические возможности.

Разграничение данных понятий дает нам возможность правильно установить круг субъектов, а также объект и содержание правового регулирования исследуемого вопроса.

Проблема международно-правового регулирования электронных денег, прежде всего была связана с определением электронных денег как средства для осуществления расчетов. По мнению одних ученых электронные деньги следует считать безналичными деньгами (В. Боешотен, Г. Хеббинк) [20, с. 18]; по мнению других ученых электронные деньги следует считать наличным видом расчетов, поскольку они выступают электронным аналогом наличных денег, но выглядят в форме файлов, записанных на носителе (жесткий диск компьютера, смарт-карта), а также содержат характеристику купюры (номинал, серийный номер, дату выпуска, наименование эмитента) и защищается криптографическим протоколом и заверяется электронной подписью эмитента (Д. Чаум [21, с. 41], А.И. Лаврушин [17, с. 35–37]).

Исследователь С.В. Овсейко, осуществляя соотношение электронных денег с наличными и в безналичной форме, определяет следующее: наличную форму сочетает с электронными деньгами то, что с точки зрения информационной системы они выглядят как неперсонифицированные объекты, а сторонами их обращения выступают кредиторы и должники, в то время как отличает то, что наличные деньги должны материальное выражение, и с юридической точки зрения являются вещами [18, с. 5]. Существует также позиция, электронные деньги является новой формой денег, которая находится на стадии развития [15, с. 139].

Позиция автора касательно этого вопроса была определена ранее: электронные деньги следует относить к форме, что близка к безналичной форме расчетов, поскольку их способ использования не предусматривает возможности получения их физических свойств, а их обмен, или же расчеты, требующие наличие оператора электронных денег, в свою очередь характерно именно для безналичной формы осуществления расчетов.

Согласно подходу определения понятия «электронных денег» Европейским центральным банком в 1998 году определено, что электронные деньги – это денежная стоимость, которая хранится в электронном виде на техническом устройстве и может широко использоваться для осуществления платежей предприятием другим, чем эмитент, без необходимости использования при этом банковских счетов, но которая действует как заранее оплаченный инструмент на предъявителя [129].

С учетом этого определения, автор анализирует признаки, присущие электронным деньгам, и демонстрирует, что электронные денежные средства выступают самостоятельным объектом гражданских прав в виде обязательственных прав, существенно отличаются от таких объектов гражданских прав как денежные средства.

Таким образом, электронные деньги – это денежные средства, предварительно предоставлены потребителю оператором электронных денежных средств в целях выполнения денежных обязательств потребителю перед третьими лицами, учитываются опера-

тором электронных денежных средств без открытия банковского счета потребителя, о которых потребитель имеет право давать распоряжения исключительно с использованием электронных средств платежа.

Касательно непосредственно правового регулирования на региональном уровне нормами права ЕС, то в докладе Совета Европейского денежно-кредитного института в 1994 году для определения предоплаченных многофункциональных платежных карточек (электронных кошельков), а также всех подобных технологических продуктов [3] рабочей группой по платежным системам ЕС впервые было использовано термин «электронные деньги». Так, с 1996 года «Банк международных расчетов» при поддержке центральных банков Европы начал осуществлять постоянный анализ развития электронных денег, как следствие, было принято ряд рекомендаций и директив, которые определяли понятие электронных денег и их суть. Соответствующие меры позволили выпускать собственные электронные деньги небанковским структурам, однако при условии, что контроль за такой эмиссией денег, путем лицензирования, а также другими мерами контроля, который будет осуществляться государством (Рекомендация Комиссии № 97/489/ЕС касающаяся сделок, совершаемых с использованием электронных платежных инструментов и, в частности отношений между эмитентом и держателем карт от 30.07.1997 [7] Директива 2000/46/ЕС от 18.09.2000 о регулировании деятельности институтов-эмитентов электронных денег [1]).

Согласно подходу определения понятия «электронных денег» Европейским центральным банком от 1998, электронные деньги – «денежная стоимость, которая хранится в электронном виде на техническом устройстве и может широко использоваться для осуществления платежей предприятием другим, чем эмитент, без необходимости использования при этом банковских счетов, но которая действует как заранее оплаченный инструмент на предъявителя» [4].

Европейский центральный банк и Банк международных расчетов неоднократно подчеркивали, что эмиссия электронных денег, и введения кон-



троля за ней, должно осуществляться с соблюдением четких правил и условий, поскольку неконтролируемая эмиссия электронных денег может негативно повлиять на стабильность финансовой системы и бесперебойное функционирование платежных систем [5].

В контексте вышеуказанных положений Европейским центральным банком в дальнейшем были сформулированы ряд минимальных требований в сфере эмиссии и использования электронных денег [6, с. 1-2]. В частности, такими требованиями являются:

- необходимость эмитентам электронных денег быть объектами пруденциального надзора;
- права и обязанности клиентов, продавцов, эмитентов и операторов должны быть четко определенными и отвечать требованиям соответствующей юрисдикции;
- необходимость в соблюдении защиты электронных денег от подделок;
- схемы по использованию электронных денег должны быть защищены от злоупотребления (например, отмывания денег);
- эмитенты таких денег должны подавать любую необходимую информацию для обеспечения правильной кредитной политики;
- совместимость систем электронных денег;
- обеспечение эмитентами электронных денег гарантий и страхования потерь.

Директива 2000/46/ЕС Европейского парламента и Совета ЕС о начале и осуществления деятельности учреждениями-эмитентами электронных денег и пруденциальный надзор за ними от 18 сентября 2000 года определяет электронные деньги как денежную стоимость, которая является требованием к эмитенту и которая (i) сохраняется на электронном устройстве; (ii) эмитируется при получении денежных средств в эквивалентном размере не меньшем, чем эмитированная денежная стоимость; (iii) принимается как средство платежа предприятиями, другими чем эмитент» [23].

Важным в этом определении является имеющийся связь между «традиционными» деньгами и электронными, что воплощается в отдельной независимой друг от друга связи. В частности, определено, что электронные деньги в своем эквиваленте должны отвечать,

или быть не меньше стоимости традиционных денег, которые обмениваются и за следствием такого обмена все равно такие деньги можно использовать как средство для платежа. То есть, даже после обмена традиционных денег на электронные главная сущность денег как эквивалента не теряется.

27 июля 2009 года Совет ЕС утвердил новую директиву об электронных деньгах (2009/110/ЕС) [8]. Этой новой директивой было отменено предыдущую Директиву об электронных деньгах (2000/46 / ЕС) с 2000 года и внесены изменения в Директивы о предотвращении использования финансовой системы для отмывания денежных средств и финансирования терроризма (2005/60/ЕС) и о банковской консолидации (2006/48 / ЕС). С 30 апреля 2011 года положения новой директивы стали обязательными к исполнению странами-членами ЕС.

Такая директива дает более нейтральное определение электронных денег, а именно подпункт 2 статьи 2 определяет электронные деньги как «денежную стоимость, представленных в форме требования к эмитенту, которые хранятся на электронном устройстве, в том числе магнитном и выпускаются после получения средств с целью осуществления платежных операций и принимаются физическим или юридическим лицом, отличной от учреждения-эмитента электронных денег». Согласно ст. 2 директивы, не только банковские кредитные учреждения имеют право эмитировать электронные деньги, но и любое юридическое лицо.

Определены следующие виды учреждений, которые могут выступать эмитентами электронных денег:

1. Кредитные учреждения (с ограничениями).
2. Специализированные учреждения-эмитенты электронных денег.
3. Почтовые учреждения.
4. Европейский Центральный Банк и национальные центральные банки, если они не выступают в роли кредитно-денежного учреждения.
5. Государства-члены, или их органы региональной и местной власти.

В соответствии со ст. 19 Директивы всем другим физическим и юридическим лицам, кроме вышеупомянутых, запрещено осуществлять эмиссию электронных денег.

Такая директива четко разграничивает понятия кредитных учреждений и учреждений-эмитентов электронных денег. Важно то, что право на эмиссию электронных денег имели не только кредитные учреждения, но и отдельные, специально созданные учреждения.

Касательно видов деятельности, которые разрешены компаниям-эмитентам электронных денег, то новой директивой устанавливается менее жесткие условия относительно деятельности учреждений, эмитируют электронные деньги. Если в соответствии с положениями предыдущей директивы такое учреждение не имело права осуществлять другие виды деятельности, кроме эмиссии электронных денег, то в соответствии с положениями новой директивы и другие виды бизнеса, чем только выпуск электронных денег (ст. 6 Директивы об электронных деньгах от 27.07.2009 года). Перечень платежных услуг, также был расширен, в частности было предоставлено разрешение на объединение вместе с эмиссией электронных средств такой деятельности как сетевая торговля, мобильная связь и тому подобное.

Также следует обратить внимание на Директиву ЕС о платежных услугах 2015/2366/ЕС [2], поскольку директива 2009/110/ЕС ссылается на эту директиву относительно следующих вопросов:

- режима пруденциального надзора за деятельностью учреждений-эмитентов электронных денег;
- перечень платежных услуг, которые могут осуществляться эмитентами электронных денег (перечень приведен в Приложении к Директиве 2007/64/ЕС);
- процедур рассмотрения и удовлетворения жалоб от владельцев электронных денег, не связанных с судебным разбирательством.

С ноября 2009 года директива стала обязательной для всех стран-участниц ЕС. Поэтому, возвращаясь к Директиве ЕС о платежных услугах, отметим, что целью такой директивы было создание единых законодательных условий для развития Единой Зоны платежей Евро (SEPA). Однако, в процессе внесения поправок в директивы были определены и другие цели:

- 1) Регулирование деятельности платежных институтов, в частности тех



платежных институтов, предоставляющих платежные услуги, и не является при этом банковскими учреждениями и не попадают под регулирование;

2) Защита потребителей и повышение прозрачности платежных операций;

3) Усиление конкуренции путем открытия национальных рынков платежных услуг для новых участников и, таким образом, повышение эффективности работы платежных учреждений.

Таким образом, регулирование оборота электронных денег в ЕС осуществляется Директивой об электронных деньгах 2009/110/ЕС и Директивой ЕС о платежных услугах (2015/2366/ЕС).

Выводы. Электронные деньги является новой формой выражения традиционных денег. Особенность такой формы состоит в физических свойствах электронных денег, в том числе электронные деньги пребывают в цифровой форме, которые закреплены на материальном носителе (сервер, электронная карта).

Так, в ЕС электронные деньги рассматриваются как новое средство платежа, новый вид денег. Это обуславливает необходимость банковского регулирования сферы обращения электронных денег. Именно этим обусловлен отдельный от банковского, либеральный режим нормативно-правового регулирования.

Автором было определено, что Европейский центральный банк и Банк международных расчетов неоднократно подчеркивали, что эмиссия электронных денег, и введении контроля за ней, должно осуществляться с соблюдением четких правил и условий, поскольку неконтролируемая эмиссия электронных денег может негативно повлиять на стабильность финансовой системы и бесперебойное функционирование платежных систем [5].

Проблема существования электронных денег как экономико-правовой категории прежде всего обусловлено отсутствием контроля использования такого эквивалента как «деньги» путем их эмиссии частными субъектами. Фактически отсутствие у стран мира правового механизма контроля обращения и эмиссии денег создает угрозу экономических процессов в мире. Более того, к таким последствиям может при-

вести и несанкционированный государством или международными органами обмен наличных денег на электронную валюту, которая не имеет четкого межбанковского курса. Также следует отметить то, что техническую возможность для существования электронных денег создается частными лицами, уровень взаимоконтроля которых обычно ниже, чем у субъектов публичного права.

Таким образом, рассматривая правовое регулирование оборота и эмиссии электронных денег, было установлено, что универсального международного договора, конвенции или иного международного нормативно-правового акта, который осуществлял бы регулирование электронных денег нет. Так, в настоящее время самым глобальным уровнем международно-правового регулирования электронных денег – является региональный уровень, примером которого является регулирование оборота электронных денег рядом директив ЕС, посвященных непосредственно электронным деньгам и электронной коммерции. Поэтому перспективным направлением исследования в этом вопросе является дальнейший сравнительный анализ правового регулирования оборота электронных денег нормами законодательства Украины с региональными нормами ЕС.

Список использованной литературы:

1. Directive 2000/46/EC of the European Parliament and of the Council on the taking up, pursuit of and prudential supervision of the business of electronic money institutions // Official Journal of the European Communities. L 275/39. 27.10.2000. P. 39–43.

2. Directive (EU) 2015/2366 of the European Parliament and of the Council of 25 November 2015 on payment services in the internal market, amending Directives 2002/65/EC, 2009/110/EC and 2013/36/EU and Regulation (EU) No 1093/2010, and repealing Directive 2007/64/EC (Text with EEA relevance). URL: <http://data.europa.eu/eli/dir/2015/2366/oj>.

3. Working Group Payment Systems, Report to the European Nonetary Institute on prepaid card, 1994.

4. Report on Electronic Money. European Central Bank. August 1998. 51 p.

5. Overview of European Electronic Purse Products. European Committee for Banking Standards. Brussels, March, 2000.

6. Electronic Money System Security Objectives // European Central Bank, Frankfurt at Main. 2003. May. P. 5–6, 8.

7. Commission Recommendation 97/489/EC of 30.07.1997 concerning transactions by electronic payment instruments and in particular the relationship between issuer and holder.

8. Директива Европейского Парламента и Совета Европы № 2009/110/ЕС от 16.09.2009 г / URL: http://zakon.rada.gov.ua/laws/show/994_a18.

9. Афонина С.В. Электронные деньги : науч. пособ. СПб. 2001. 128 с.

10. Виталий Кравчук, Дмитрий Науменко, Андрей Глибовець. Электронные деньги в Украине. Аналитический отчет. К. : Альфа ПИК. 2012. 64 с.

11. Дмитренко Ю.М. Правовые методы регулирования денежного оборота в Украине. Европейские перспективы. 2012. № 4. Ч. 1. С. 193–198.

12. Жириновский В.В. Деньги и цивилизация. М. : Омега, 1997. 453 с.

13. Кортаева Н.В. Электронные деньги: сущность, функции и роль в экономике. Социально-экономические явления и процессы. 2001. № 12. С. 137–141.

14. Кочергин Д. А. Электронные деньги. М. : Маркет ДС. 2010. 325 с.

15. Лаврушин О.И. Деньги, кредит, банки: учебник. М., 2002. 369 с.

16. Овсейко С.В. Электронные деньги на современном этапе развития банковских технологий: дисс. ... канд. экон. наук. Мн. 2010. 25 с.

17. Челноков В.А. Эволюция денег: денежные обращения в эпоху изменений. М. : Финансы и статистика. 2008. 238 с.

18. Boeschoten W.C. Electronic Money, Currency Demand and Seigniorage Loss in the G-10 Countries. De Nederlandsche Bank Staff Report. 1996. № 1. 18 pp.

19. Chaum D. Privacy and Social Protection in Electronic Payment System. The Future of Money in the Information Age. Washington, Cato Institute, 1997. P. 41–49.



20. Electronic money. Consumer protection, law enforcement, supervisory and cross border issues. Basel. BIS. 1997. P. 5.

21. Survey of Developments in Electronic Money and Internet and Mobile Payments. Committee on Payment and Settlement Systems. Bank for International Settlements, Basel. 2004. March. P. 2.

ИНФОРМАЦИЯ ОБ АВТОРЕ

Шульгин Андрей Артурович – аспирант Научно-исследовательского института частного права и предпринимательства имени академика Ф. Г. Бурчака Национальной академии правовых наук Украины

INFORMATION ABOUT THE AUTHOR

Shulgin Andrey Arturovich – Postgraduate Student of Research Institute of Private Law and Entrepreneurship of academician F. G. Burchak National Academy of Law of Ukraine

38092222347shulgin5@gmail.com