

ГРАЖДАНСКО- ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ КРАУДФАНДИНГА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Махотенко М.А.

к.ю.н., доцент кафедры государственно-правовых дисциплин

ЧОУ ВО ЮУ (ИУБиП)

Email: mahotenko@iubip.ru

Аннотация: в статье рассматриваются некоторые гражданско-правовые аспекты краудфандинга, предлагаются направления нормативного обеспечения складывающихся отношений в российской практике. Анализируются сходства данного института рядом договоров, регулируемых Гражданским кодексом, также определяется необходимость в законодательном урегулировании краудфандинговых отношений.

Ключевые слова: краудфандинг, гражданское право, краудфандинговые отношения, гражданско-правовое регулирование, реципиент, краудфандинговые отношения.

CIVIL LAW REGULATION OF CROWDFUNDING IN THE RUSSIAN FEDERATION

Makhotenko M.A.

Abstract: the article examines some of the civil law aspects of crowdfunding, offers directions for the regulatory support of emerging relations in Russian practice. The similarities of this institution are analyzed by a number of agreements regulated by the Civil Code, and the need for legislative regulation of crowdfunding relations is determined.

Keywords: crowdfunding, civil law, crowdfunding relations, civil law regulation, recipient, crowdfunding relations.

На сегодняшний день в Российской Федерации только предпринимаются попытки законодательно урегулировать правоотношения сторон краудфандинга. Но, несмотря на существующие пробелы в законодательстве, краудфандинговые площадки активно развиваются, создают практику успешного финансирования проектов и функционирования платформ в целом, и их охваты аудитории с каждым годом только повышаются. Данный феномен объясняется тем, что в зарубежных странах краудфандинг зарекомендовал себя как простой и

успешный инструмент для привлечения целевых финансовых потоков, поэтому российские операторы платформ вынуждены проводить аналогию закона и адаптировать к своей деятельности действующие законодательные нормы РФ.

Согласно ст. 6 Гражданского кодекса РФ [1], в случаях, когда гражданско-правовые отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулиющее сходные отношения (аналогия закона).

Учитывая вышеизложенные размышления, можно сравнить институт краудфандинга с уже существующими институтами гражданского права, а именно:

- дарение / пожертвование;
- купля-продажа / оказание услуг;
- заем;
- простое товарищество;
- общество с ограниченной ответственностью / акционерное общество;
- инвестиционный договор.

Дарение. Согласно ст. 572 Гражданского кодекса РФ, по договору дарения одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом [2].

Нормы, регулирующие договор дарения могут применяться только по отношению к благотворительному краудфандингу. В случае применения их к наградному или инвестиционному краудфандингу, когда в будущем у дарителя появится возможность получить взамен финансирования вещь, прибыль или определенные права, сделка по закону будет признана

притворной, а, следовательно, ничтожной. Дарители добровольно и по собственной воле безвозмездно финансируют понравившиеся им проекты. Участие в финансировании на платформах носит массовый характер и может объединять тысячи дарителей, тем самым достаточно крупные суммы концентрируются «в руках» одаряемого, что вызывает риски для дарителей. Следует выделить то, что отказ от исполнения договора дарения и об отмене дарения не применяются к обычным подаркам небольшой стоимости, а под небольшой стоимостью законодатель, вероятно, понимает цену, не превышающую 3 тыс. рублей, как это указано в ст. 575 ГК РФ. Тем не менее, главным признаком договора дарения является его безвозмездность, а также то, что договор дарения основан на личных отношениях сторон.

Нормы ГК РФ, регулирующие пожертвование, как разновидность дарения, также подходят для регулирования благотворительного краудфандинга. Основным условием пожертвования является дарение вещи или права в общепользовательных целях в случае, если данная цель не преследуется, жертвователю вправе требовать отмены пожертвования, в краудфандинге, в зависимости от возможности возврата вложенных средств, если проект не собрал нужный размер, все вложения возвращаются инвесторам. При этом закон ввел ограничения в отношении лиц, которым делаются жертвования, и ими не могут быть коммерческие организации.

Купля-продажа / оказание услуг. В том случае, когда доноры, оказывающие помощь инициатору проекта, в будущем могут претендовать взамен на получение каких-либо вещей (книг, музыкального диска, тестового образца товара) либо оказания услуги от реципиента, то данные правоотношения можно регулировать такими нормами Гражданского кодекса, как заключение договора купли-продажи либо возмездного оказания услуги. Но правовая природа краудфандинга специфична, и рассматривать остальные его элементы как разновидность купли-продажи или оказания услуг, как минимум, противоречило бы его целям.

Лицо, покупающее товар, преследует цель – приобрести его для

удовлетворения личных потребностей, доноры же при участии в финансировании заинтересованы в первую очередь в поддержании проектов, оказания помощи в решении конкретных задач, иначе они не ставили бы себя изначально в невыгодное положение. Для наглядности можно привести пример сбора средств для создания и публикации книги. Изначально, инвестор не может определить, что из себя представит конечный продукт, понравится ли ему книга после прочтения, сколько времени понадобится автору для ее написания и публикации, также есть вероятность, что проект может не достигнуть финансовой цели, инвестору вернут вложенные средства и взамен, кроме потраченного времени, он ничего не получит. Если бы инвестор преследовал цель получить конечный продукт, ему намного проще было бы приобрести уже товар в наличии по договору купли-продажи, предварительно изучив характеристики и качество. Также, следует учитывать, что цель организаторов передать продукцию за участие в финансировании не в виде встречного обязательства, а своего рода благодарность за поддержку идеи.

Следует учесть, что не все нормы ГК РФ о купле-продаже можно относить к регулированию краудфандинга, есть те, которые явно противоречат правовой природе.

Кроме того, следует определить правовой статус краудфандинговой платформы. Если организатор проекта выступает продавцом, инвестор – покупателем, платформа, как посредник, осуществляющий сбор средств и передающий их, будет выступать как платежный агент. В связи с вышеизложенным, действия платформы попадают под регулирование Федерального закона от 03.06.2009 № 103-ФЗ «О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами», который требует исполнения определенного ряда требований, а именно: открытие спецсчета, заключение договоров между платежным агентом и оператором платежной системы, деньги необходимо инкассировать в банк для дальнейших расчетов и др.

Краудфандинг реализуется посредством сети Интернет, поэтому некоторые его элементы осуществляются дистанционно. Правила продажи товаров дистанционным способом обязуют продавцов ознакомить покупателей с продукцией до ее приобретения, с ее характеристиками, месте изготовления, потребительскими свойствами, цене, условиях приобретения и сроках доставки, наименовании продавца и т.п. В случае наградного краудфандинга, при создании какой-либо вещи не всегда можно знать все условия ее изготовления, получается, что инвестор вкладывает средства в проект, зная минимальную информацию о будущем вознаграждении.

Заем. В случаях заемного краудфандинга (краудлендинга), как уже говорилось выше, инвесторы предоставляют денежные средства в обмен на процент от продажи вещи при условии срока выплат и гарантий возврата. В данном процессе возникают обязательства сторон, вытекающие из договора займа. Согласно ст. 807 ГК РФ, по договору займа одна сторона (займодавец) передает или обязуется передать в собственность другой стороне (заемщику) деньги, вещи, определенные родовыми признаками, или ценные бумаги, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество полученных им вещей того же рода и качества либо таких же ценных бумаг [2].

Субъектами, привлекающими инвестиции, в данном случае выступающие в качестве заемщика, могут быть как физические, так и юридические лица. Закон, регулирующий договор займа, допускает юридическим лицам заемщикам привлекать денежные средства от неопределенного круга лиц, путем публичной оферты, либо предложением совершить оферту, если таким организациям законом разрешено привлекать денежные средства граждан. Это запрет на привлечение денег финансовыми пирамидами («МММ», «Русский дом Селенга» и т.п.). Ограничение не касается привлечения денег посредством продажи облигаций (ст. 816 ГК РФ) – ценных бумаг, эмиссия которых находится под государственным надзором (ст. 19 Закона о РЦБ)⁴⁵. Особому регулированию подлежит привлечение

средств заемщиками-физическими лицами, если цели их привлечения не предпринимательская деятельность. В таком случае применяются такие Федеральные законы, как: «О потребительском кредите (займе)» от 21.12.2013 № 353-ФЗ; «Об ипотеке (залоге недвижимости)» от 16.07.1998 № 102-ФЗ; «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях» от 02.07.2010 № 151-ФЗ и др.

В марте 2018 года был создан первый судебный прецедент по взысканию денег с лиц, привлекающих инвестиции по договору займа. Арбитражный суд города Москвы в полном объеме удовлетворил иск о взыскании задолженности в размере 1,4 млн рублей (включая проценты и неустойку) с должника краудфандинговой площадки «Поток» (дело № А40-168164/2017) [3]. Согласно материалам дела в марте 2016 года ООО «Ферланд» в офертно-акцептной форме с использованием электронно-цифровой подписи через крауд-платформу

«Поток» заключило 426 договоров займа с физическими лицами на общую сумму 1 млн руб. Индивидуальные условия договоров займа содержали существенные условия договора займа, регламентированные ГК РФ. По условиям заключенных договоров займодавцы предоставляли денежные средства на срок 183 календарных дня под 30 % годовых от суммы займа.

Займодавцы выполнили свои обязательства в полном объеме, однако заемщик обязательства по возврату денежных средств с начисленными процентами в срок не исполнил. У займодавцев было право уступить право требование по договору займа третьим лицам без согласования с заемщиком, чем они и воспользовались, заключив договор уступки права требования (цессии) с ООО «Эшен коллекшен», которое в итоге и подало иск в Арбитражный суд.

Простое товарищество. Если изучить понятие договора простого товарищества, можно найти схожие элементы с понятием краудфандинга. В соответствии со ст. 1041 ГК РФ, по договору простого товарищества

(договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели (благотворительной, исследовательской и т.п.).

Договор простого товарищества должен быть заключен со всеми участниками, тем не менее, в краудфандинге инвесторы, выступающие в качестве товарищей, могут присоединиться к проекту не сразу. Сложность возникает в том, что глава 55 ГК РФ не регламентирует порядок и форму заключения договора и возникают трудности заключения сделки с новыми участниками. Вопрос в том, нужно ли с ними заключать новый договор, либо можно распространить действие уже заключенного договора для новых и старых участников. Кроме того, оформление правоотношений товарищей между собой не играет особой юридической роли, за исключением случаев, когда им предоставлено право влиять на судьбу проекта (проведение дискуссий, выработка предложений, участие в голосовании), также как и для лица, привлекающего инвестиции, не играет никакой роли связанность товарищей одним договором. В рамках краудфандинга должны быть регламентированы, прежде всего, обязательства сторон – участников процесса.

Предметом договора простого товарищества, являются совместные действия сторон, направленные на достижение определенной, не противоречащей закону, цели [4]. Вместе с тем, в краудфандинге лицо, привлекающее инвестиции основную деятельность, ведет самостоятельно, от своего имени, а инвесторам возможность принять участие в организации и определении судьбы проекта дается очень редко.

В отличие от большинства гражданско-правовых договоров договор простого товарищества имеет признаки фидуциарности, так как между товарищами складываются лично-доверительные отношения. Напротив, краудфандинг таких признаков не имеет и степень доверия, или вовсе его отсутствие, не влияет на процесс сбора средств.

Общество с ограниченной ответственностью/акционерное общество. Некоторые базовые принципы регулирования краудфандинга содержатся в Федеральных законах «Об акционерных обществах» и «Об обществах с ограниченной ответственностью».

Главная черта сходства краудфандинга с акционерными обществами заключается в том, что и при проведении краудфандинга, и при создании акционерного общества преследуется одна и та же цель - аккумулировать в одних руках денежные средства для решения тех или иных задач. При этом предложение о передаче денег адресуется неопределенному кругу лиц, а размер инвестиции, по сути, определяется самим лицом, ее осуществляющим.

Если законодательство об акционерных обществах не ограничивает количество участников, то в ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» установлено предельное количество участников, не превышающее 50 человек, и если установленный предел превысится, то общество должно преобразоваться в акционерное, либо производственный кооператив. Данное ограничение не соответствует принципам краудфандинговой деятельности, согласно которым главной целью лица, привлекающего инвестиции, является привлечение финансирования для реализации проекта от максимального круга лиц без ограничений по количеству участников.

Процесс реализации многих организационных вопросов, связанных с управлением и осуществлением хозяйственной деятельности также на практике, становятся трудновыполнимыми для решения важных для обществ вопросов, будь то назначение директора, внесение изменений в учредительные документы, одобрение крупных сделок, принятие новых участников и т.д., требуется проводить собрания участников (акционеров) с принятием решений по вопросам повестки дня с результатами голосования всех участников.

В случае продажи или дарения участником своей доли в обществе, сделка подлежит нотариальному заверению. Несоблюдение нотариальной формы влечет за собой недействительность этой сделки. Таким образом, для законного совершения и оформления сделки, направленной на отчуждение доли (или части доли) в уставном капитале общества, необходимо обязательное личное присутствие участника – продавца доли и участника – покупателя (либо представителя покупателя по доверенности, оформленной нотариально).

Инвестиционный договор. В зарубежных странах инвестиционный краудфандинг занимает основное место по сбору средств на инновационные проекты. Инвесторы объединяют денежные средства и усилия с целью организации деятельности, направленной на получение прибыли, в зависимости от размера вложений каждого участника.

Согласно ст. 8 Федерального закона от 25.02.1999 № 39-ФЗ (ред. от 25.12.2018) «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» правоотношения между субъектами инвестиционной деятельности оформляются договором, в соответствии с Гражданским кодексом РФ. Однако особенности заключения, основные условия и требования к такому договору закон не раскрывает.

В Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 1039/13 от 02 июля 2013 г. сказано, что: «Термины «инвестиции», «инвестиционная деятельность», «инвестиционный договор» не имеют своего собственного строгого юридического содержания и обычно используются в законодательстве в качестве общего обозначения для целой группы различных гражданско-правовых сделок, имеющих своей целью приобретение имущественных прав на возмездной основе».

Экономическим понятием инвестиционной сделки могут обозначаться и договоры купли-продажи, простого товарищества, подряда, участия в долевом строительстве и другие, при этом суды при разрешении спорных вопросов обязаны самостоятельно определять правовую природу

инвестиционных договоров и применять положения Гражданского кодекса РФ о соответствующих договорах. Как следует из статьи 421 Гражданского кодекса РФ, граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами.

Крауд-площадки уже используют инвестиционные договоры для правового регулирования отношений инициаторов проектов и инвесторов. Инвестиционный договор выступает некой публичной офертой, в которой прописываются четкие условия реализации взаимоотношения обеих сторон. В существенных условиях оферты детализируют конкретные права и обязанности сторон на всех этапах реализации проекта, ответственность, гарантии возврата средств инвесторам.

Таким образом, инвестиционный договор в теории может включать в себя условия, позволяющие обеспечить правовую защиту сторон краудфандинга и создать предпосылки для законодательного закрепления данного института, но в связи с отсутствием конкретных требований к инвестиционному договору и судебной практики, связанной с уже существующими инвестиционными договорами в рамках краудфандинга, в будущем могут возникнуть практические проблемы применения договора, а также неоднозначные толкования судьями данного вопроса.

По результатам произведенного исследования можно сделать вывод о том, что применение норм о договоре дарения больше всего подходит к благотворительному краудфандингу, а правовая природа возмездного финансирования уникальна, и урегулировать правоотношения, возникающие между лицом, привлекающим инвестиции и инвестором действующими нормами законодательства не представляется возможным, что создает предпосылки к созданию специального закона.

Библиографический список

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ в ред. от 03 августа 2018 года // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 32 (ч.1). – Ст. 3301.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации, (часть вторая) от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ в ред. от 29 июля 2018 года // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 5 (ч.2). – Ст. 410.
3. Решение суда первой инстанции Арбитражного суда г. Москвы от 22 марта 2018 г. по делу № А40-168164/17-31-1491.
4. Соломин, С.К. Гражданское право: отдельные виды договоров: учебник / С.К. Соломин, Н.Г. Соломина. – Москва: Юстицинформ, 2018. – 376 с.