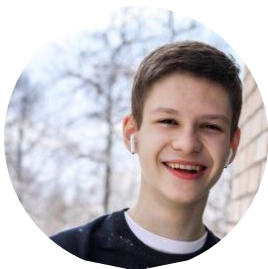


БИНАРНЫЕ ОПЦИОНЫ: ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ



ЗВОНАРЕВ
Артеми́й Андре́евич

студент 1 курса Международно-правового института
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

✉ artemiy.zvonarev@yandex.ru

Аннотация. В статье рассматривается механизм работы такого малоизученного объекта права как бинарные опционы, а также угрозы, исходящие от недооценки его потенциала и текущее регулирование данного финансового инструмента на западе и в России.

Ключевые слова: бинарные опционы, CFTC, брокеры, гэмблинг, CySEC, ФСФР, OlympTrade, MFSA.



Для цитирования: Звонарев А.А. Бинарные опционы: проблемы правового регулирования // Сфера права. 2020. № 1. С. 22–24

Одной из актуальных задач современной зарубежной и отечественной юриспруденции является правовое регулирование бинарных опционов.

Необходимо разделить понятия «опцион» и «бинарный опцион». Под опционами понимаются договоры, по которым покупатели опционов получают право купить или продать какой-либо актив (товар, ценная бумага, валюта и др.) в определенный момент времени по заранее обусловленной цене. Данная деятельность полностью легальна и контролируется биржевыми регуляторами в разных странах. Бинарный опцион предполагает получение строго фиксированной прибыли в случае выполнения условия (рост или снижение стоимости актива) и убыток в размере стоимости опциона при невыполнении условия до даты погашения опциона. Это ставка на понижение или повышение стоимости опциона до момента его экспирации³¹.

Принцип работы с бинарными опционами – понятен, регуляция – существует, возможность получения прибыли – присутствует. Однако на практике, ни одно из трех положений не является абсолютно достоверным и задача статьи – показать, что происходит на практике с этим финансовым инструментом, как власти различных стран трактуют его правовой статус и какие существуют способы его правового регулирования.

Для начала необходимо проанализировать историю возникновения бинарных опционов. Стандартные опционы были доступны лишь ограниченному кругу лиц, потому как требовали высоких депозитов, следовательно, опционами могли торговать лишь банки и крупнейшие финансовые компании, а розничные трейдеры, зачастую, доступ к ним не получали. В 2007 году компания Option Clearing Corporation выпустила на рынок совершенно новый продукт – бинарные опционы. Внедрять их в свою платформу мог любой брокер, что принесло им большую популярность. Ведь обычные биржевые опционы имели довольно сложную структуру и требовали профессиональных навыков. Бинарные же являются предельно упрощенным, понятным и доступным способом заработка. Сам инструмент требует минимальное количество средств для начала работы, поэтому воспользоваться им может любой желающий. Появление сверхпопулярного биржевого инструмента привлекло в данную сферу сомнительных брокеров, превративших интересную идею в инструмент для обмана доверчивых пользователей.

³¹ Процесс истечения срока обращения срочных контрактов на бирже.

В чем же состоит сам механизм обмана в сфере бинарной торговли? Нарушения кроются не в самих бинарных опционах, но в их использовании так называемыми «бинарными брокерами». Интернет-«брокер», предоставляющий сервис по торговле бинарными опционами, в реальности является не посредником, а стороной сделки. Он получает деньги клиентов, которые те теряют. Причем те же «брокеры» предоставляют информацию (поток цен актива), на основе которой принимается решение о выигрыше или проигрыше клиента. Представьте казино, в котором колесо рулетки расположено не в общем зале, а где-то в подсобке, при этом выпавшие номера объявляет крупье, который видит, какие ставки сделали игроки. Сравнение с казино в данном случае – неслучайно. Каждый из нас в жизни хоть раз слышал фразу: «В казино никто не может выиграть математически». В случае с бинарными опционами, площадка в случайном порядке (50 на 50) обогащает то владельцев call option³², то владельцев put option³³. При этом, в случае проигрыша одни теряют полную цену актива, а другие получают цену актива и 80% от этой цены (доход). То есть в конечном счете, теория вероятности возьмет верх и разорит игрока. Наконец, чаще всего, бинарный опцион обусловлен изменением цены в течение нескольких минут (возможна экспирация в несколько секунд). Прогнозировать рост цены базового актива вверх или вниз в течение нескольких минут, по сути, то же самое, что угадывать четное/нечетное количество очков в баскетбольном матче. Никакой анализ или знание рынка тут не помогут.

Все эти тонкости со временем привлекли внимание к вопросу определения правового статуса бинарных опционов. К сожалению, в международном праве не существует единого мнения по этому поводу. В некоторых странах считают, что данную деятельность необходимо приравнять к инвестиционной, торговлю облагать налогом и регулировать. В других странах считают, что под этот вид деятельности больше подходит термин «гэмблинг», то есть игорный бизнес. Соответственно регуляция этой деятельности выходит из-под юрисдикции международных биржевых регуляторов и определяется исключительно законодательством той или иной страны.

Вопросы регулирования торговли бинарными опционами рассматривались финансовыми комиссиями многих стран мира. Однако единого и безопасного для всех участников правового поля до сих пор нет. Плохо работающие и недобросовестные компании, потеряв репутацию, могут беспрепятственно регистрировать новое юридическое лицо и продолжать свою деятельность.

«Родиной» внебиржевых бинарных опционов стал Израиль. Существовавшее на тот момент законодательство позволяло бинарным «брокерам» беспрепятственно осуществлять свою деятельность. Совсем скоро законодатель, разобравшись в незаконной деятельности брокеров, ужесточил законы и бинарные опционы переместились в более дружелюбный юридический климат, которым, стал Кипр, всегда привлекавший финансовые компании низким уровнем налогов и мягкими требованиями к регулированию финансовых учреждений. В 2012 году, после одобрения Европейской комиссией, бинарные опционы были включены в официальный перечень финансовых инструментов, регулируемых CySEC (Кипрский финансовый регулятор), и он стал единственным контролирующим органом для европейских брокеров бинарных опционов³⁴. На протяжении следующих 6 лет, пользуясь своей регистрацией в Евросоюзе бинарные брокеры почти беспрепятственно осуществляли свою деятельность.

2018 год стал поворотным для индустрии бинарных опционов. Огромное количество жалоб со стороны обманутых пользователей заставили власти множества крупных стран обратить внимание на «бинарную» проблему. В США было организовано

³² Ставка на повышение цены

³³ Ставка на понижение цены

³⁴ The Cyprus Securities and Exchange Commission.
URL: <https://www.cysec.gov.cy/CMSPages/GetFile.aspx?guid=45fcde10-1c07-4acc-87d5-a4a6050ea69b>
(дата обращения: 11.10.2019).

расследование, проводимое финансовым регулятором CFTC совместно с ФБР, по результатам которого множество участников индустрии бинарных опционов (брокеры, провайдеры платежных систем, партнерские агентства, сопутствующие сервисы), в обход закона предлагающих свои услуги были задержаны и осуждены³⁵.

Со 2 июля 2018 года деятельность бинарных брокеров в Европейском союзе была запрещена на 3 месяца³⁶. Инициатором запрета выступила Европейская организация по ценным бумагам и рынкам. Позже полный запрет был снят, при условии выполнения ряда правил: допускались сделки с экспирацией в более чем 90 дней и возможностью получения 100% дохода со сделки, а также обязательной регистрации брокеров³⁷. В России и странах СНГ деятельность бинарных брокеров до сих пор официально не урегулирована. Федеральная служба финансовых рынков (ФСФР) до 2013 года выдавала лицензии на брокерскую деятельность. Сейчас подобные лицензии выдает ЦБ РФ. Брокеры, получившие лицензии от ФСФР и ЦБ РФ, предлагают торговлю бинарными опционами. Получается, что де-факто государство признает законность этого вида финансовой деятельности, но никак не регламентирует. Однако, бинарные опционы представляют опасность только в руках недобросовестных компаний, а официального запрета или хотя бы регуляции их деятельности в РФ нет. Таким образом, их деятельность в пределах нашей страны регулируется все теми же CySEC и MFSA.

Стоит упомянуть, про негосударственное регулирование деятельности бинарных брокеров компанией ЦРОФР³⁸, предоставляющей за определенную плату проверку брокеров, однако физический адрес и учредители Центра неизвестны и нет никаких данных о том, кто разрешил им выдавать лицензии, соответственно и «регуляция» с их стороны достаточно условна. Таким образом, защита интересов трейдера в суде не подкреплена никакими государственными гарантиями. Регистрация бинарных брокеров в офшорах еще больше усложняет ситуацию. 26 декабря 2018 года с Российского рынка ушел один из крупнейших бинарных брокеров в мире – OlympTrade, сославшись на скорый выход в свет закона, содержащего ужесточение данного вида деятельности, однако, на данный момент закон так и не принят. К сожалению, отсутствие в российском законодательстве норм, регулирующих деятельность, связанную с бинарными опционами, может приводить к спорным судебным решениям, основанным на отсутствии четкого разделения понятий «опцион» и «бинарный опцион»³⁹.

В заключение, хотелось бы отметить, что в странах Африки и Южной Америки деятельность недобросовестных брокеров только набирает обороты. Существующее положение указывает на необходимость срочного принятия международных договоров, регулирующих бинарные опционы, пока они не превратились в современный инструмент международного мошенничества. Первостепенной задачей автор считает установление четкого определения понятию бинарный опцион и регламентации деятельности, попадающей под это определение. Это станет предпосылкой для принятия законопроектов, которые позволят эффективно контролировать деятельность «бинарных брокеров» и установят ответственность для недобросовестных брокеров.

³⁵ Federal Court Orders Binary Options Firm and Principal to Pay More Than \$22 Million for Fraudulent Scheme. // URL: <https://www.cftc.gov/PressRoom/PressReleases/7919-19> (дата обращения: 11.10.2019).

³⁶ ESMA agrees to prohibit binary options and restrict CFDs to protect retail investors. // URL: <https://www.esma.europa.eu/press-news/esma-news/esma-agrees-prohibit-binary-options-and-restrict-cfds-protect-retail-investors> (дата обращения: 11.10.2019).

³⁷ C282 – CIFs - ESMA product intervention decision on contracts for differences and binary options-Renewal. // URL: <https://www.cysec.gov.cy/CMSPages/GetFile.aspx?guid=8e88bad1-6ab6-4046-8bdb-a6b278cb9ba3> (дата обращения: 11.10.2019).

³⁸ Центр регулирования отношений на финансовых рынках.

³⁹ Постановление Верховного Суда РФ от 19 апреля 2018 г. № 50-АД18-3 // Доступ из СПС «КонсультантПлюс»