

**Министерство образования и науки Республики Казахстан
АО «Университет КАЗГЮУ им. М.С. Нарикбаева»**

НОЧЕВНАЯ ВИКТОРИЯ ВЛАДИСЛАВОВНА

«Наследование цифровых активов»

специальность 6М030100 - «Юриспруденция»

**Диссертация на соискание академической степени магистра
юридических наук**

Нур-Султан, 2021

**Министерство образования и науки Республики Казахстан
АО «Университет КАЗГЮУ им. М.С. Нарикбаева»**

«Допущен к защите»

Руководитель/координатор программы

«__» _____ 20__ г.

МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ (ПРОЕКТ)

На тему: «Наследование цифровых активов»

по специальности 6М030100 - «Юриспруденция»

Выполнил

В.В. Ночевная

Научный руководитель

**магистр юриспруденции,
Е.Л. Бабаджаниян**

Нур-Султан, 2021

УТВЕРЖДАЮ
Руководитель/координатор программы

« _ » _____ 20__ г.

Календарный план подготовки магистерской диссертаций
(проекта)

Наименование этапов проекта	Срок	Отметка о реализации этапов проекта			
		Фактически и срок выполнения	Степень готовности выполненного этапа проекта	Подпись магистранта (магистрантов)	Подпись научного руководителя (научных руководителей)
Осуществление обзора литературы и практических материалов					
Разработка методологии					
Сбор и обработка данных					
Анализ и интерпретация полученных результатов					
Разработка рекомендаций по проекту					
Подготовка введения и заключения					
Оформление диссертаций (проекта): Подготовка I раздела проекта					

Подготовка II раздела проекта					
Подготовка III раздела проекта					
Получение отзыва научного руководителя (научных руководителей)					
Подготовка доклада, наглядных пособий и презентации					
Защита магистерской диссертаций (проекта)					

Научный руководитель магистерской диссертации (проекта)

(Ф.И.О., должность и подпись)

План принял к
исполнению:

(Ф.И.О. и подпись магистранта)

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	7
РАЗДЕЛ I. ЦИФРОВЫЕ АКТИВЫ КАК ОБЪЕКТЫ НАСЛЕДОВАНИЯ	9
1.1. Понятие и классификация цифровых активов	9
Вывод А	11
1.2. Цифровое имущество и немущественные права в составе наследства	12
Вывод В	13
1.3. Цифровые активы как объект завещаний	14
Вывод С	15
РАЗДЕЛ II. РЕАЛИЗАЦИЯ НАСЛЕДОВАНИЯ ЦИФРОВЫХ АКТИВОВ	17
2.1. Особенности принятия цифрового наследства	17
Вывод А	22
2.2. Особенности раздела наследства с цифровым имуществом в составе	23
Вывод В	38
2.3. Особенности разрешения наследственных споров, связанных с наследованием цифровых активов	29
Вывод С	31
Заключение	33
Библиография	35
Приложение 1 «Типовая форма цифрового завещания»	37

Введение

Актуальность темы исследования

Ввиду того, что современный мир не стоит на месте и постоянно прогрессирует, ежедневно появляются новые разработки, что приводит к необходимости их постоянного мониторинга для внесения изменений и дополнений в законодательство в целях предотвращения возникновения споров в будущем. Одним из ярких и популярных примеров таких разработок являются цифровые активы. К цифровым активам можно отнести аккаунты в социальных сетях, почтовые ящики, криптовалюту, электронные фотографии и видеофайлы, виртуальное имущество внутри игр, электронные деньги и платежные системы, и тому подобное.

Сам термин появился относительно недавно, а вот то, что включают в себя цифровые активы, существует уже более 10 лет. Однако, несмотря на столь длительный срок существования, вопросы возможности наследования цифрового имущества остаются открытыми. Люди ежедневно проводят половину своего времени в Интернете и социальных сетях, за 10-20 лет пользования у них накапливаются десятки тысяч цифровых активов, судьба которых после смерти пользователя не всегда определена. Являясь имуществом по своей правовой природе и частью наследственной массы, такие активы довольно сложно идентифицировать и обеспечить их должный переход наследнику. Разновидность цифрового имущества довольно многогранна. Если в отношении одних несложно определить их имущественный, а в некоторых случаях даже бестелесно-вещевой характер, то в отношении других их отграничение от личности почти невозможно, но при этом ряд имущественных признаков они содержат.

Цель исследования – исследовать особенности обеспечения перехода прав на цифровые активы в порядке наследования по законодательству Республики Казахстан.

Задачи:

- 1) Определить понятие цифровых активов;
- 2) Дать классификацию цифровым активам;
- 3) Установить место цифровых активов в составе наследства;
- 4) Рассмотреть цифровые активы, как объект завещаний;
- 5) Раскрыть особенности раздела наследства с цифровым имуществом в составе;
- 6) Разработать типовую форму цифрового завещания и реестра хранения цифровых активов;
- 7) Проанализировать особенности разрешения споров, связанных с наследованием цифровых активов.

Объект исследования – общественные отношения, складывающиеся при наследовании цифровых активов.

Предмет исследования – нормы наследственного законодательства, регламентирующие порядок наследования цифровых активов.

Нормативная (и практическая) база исследования

- 1.Гражданский кодекс РК (Общая часть) от 27 декабря 1994 года
- 2.Гражданский кодекс РК (Особенная часть) от 01 июля 1999 года;
- 3.Закон РК «О нотариате» от 14 июля 1997 года;
- 4.Кодекс РК «О браке (супружестве) и семье» от 26 декабря 2011 года;
- 5.Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 29 июня 2009 года № 5 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о наследовании».

- 6.Декрет Республики Беларусь № 8 от 21 декабря 2017 года «О развитии цифровой экономики»;

- 7.Судебная практика в РК (при ее наличии) и других странах.

Методы исследования

Для определения понятия и классификации цифровых активов, использовался метод познания, анализа и синтеза информации в целях применения более правильного и точного толкования определения, а также четкого разграничения различий каждого вида цифровых активов.

Установление места цифровых активов в составе наследства производилось путем применения методов индукции и дедукции, позволяющих путем анализа от общего к частному или от частного к общему правильно определить статус и правовую природу цифровых активов.

Метод интервьюирования был использован в целях определения применимости предложенных нововведений на практике с точки зрения специалистов-практиков, работающих в данной сфере.

В целях раскрытия процесса реализации наследования цифровых активов применялись метод мысленного моделирования, сравнительно-правовой метод, а также иные методы эмпирического исследования для того, чтобы результаты работы впоследствии можно было применять на практике.

Научная новизна исследования

В законодательстве Республики Казахстан отсутствуют нормы, регулирующие особый порядок наследования цифровых активов, а с научной стороны данная тема мало исследована. Научная новизна исследования состоит в комплексном анализе законодательства и правоприменительной практики в сфере наследования цифровых активов. Автор выносит конкретные рекомендации, обеспечивающие реализацию прав наследников по приобретению прав на цифровые активы в порядке наследования. Помимо этого, автором предлагается типовая форма цифрового завещания.

Положения, выносимые на защиту

I. Термин «цифровой актив» раскрывается в действующем законодательстве Республики Казахстан крайне узко и не отражает всех его признаков и свойств. Автором разработано понятие «цифровой актив» в широком толковании, путем исследования словарных определений, а также опыта зарубежных стран и предложено внесение изменения в п.55-1) статьи 1 Закона РК «Об информатизации» от 24 ноября 2015 года. Автор предлагает изложить указанную норму в следующей редакции: *«цифровой актив – это цифровая запись в информационной системе, которая может являться цифровым средством обмена, расчётной единицей, средством учета, сохранения стоимости, и удостоверяет право на имущество или иные объекты гражданских прав, представляющая экономическую, или иную, материальную, не экономическую ценность».*

II. Автор осуществил классификацию цифровых активов. Так, предложено цифровые активы разделить на виртуальное имущество (имущественные права) и виртуальные личные неимущественные блага и права, связанные с имущественными. При этом «Собственник» цифровых активов определен как «правообладатель» цифровых активов, ввиду специфики законодательного регулирования понятия «собственность» в Республике Казахстан. Однако, по мнению Автора, наиболее подходящее определение будет собственник, так как они относятся к бестелесным вещам, исходя из теории права.

III. В качестве формы распоряжения цифровых активов на случай смерти выступает завещание. Однако, в отношении ряда цифровых активов, приобретаемых на основе типовых пользовательских соглашений, не всегда возможно обеспечить переход прав в порядке наследования ввиду того, что такими пользовательскими соглашениями уже определена судьба активов на случай смерти правообладателя. Для казахстанского законодательства такие условия не имеют юридической силы, но препятствуют наследованию на общих условиях (разработчик не передает доступ и т.п.). Автор предлагает введение в законодательство норм, приравнивающих условия пользовательских соглашений, определяющих судьбу цифровых активов на случай смерти правообладателя, к завещательным и предлагает пункт 1 статьи 1046 ГК РК изложить в следующей редакции: *«Завещанием признается волеизъявление гражданина по распоряжению принадлежащим ему имуществом на случай смерти. К завещательному распоряжению приравнивается условие пользовательского соглашения, определяющего переход прав на цифровые активы и другое виртуальное имущество. Форма такого распоряжения считается надлежащей при присоединении к ней через ЭЦП или биометрическую верификацию».*

IV. В целях обеспечения беспрепятственного перехода прав на цифровые активы в порядке наследования автор предлагает введение реестра хранения цифровых активов. Автор полагает, что осуществление нотариального действия по удостоверению завещания должно обеспечиваться и в электронной форме. Автор в настоящей работе определяет такое завещание термином «цифровое завещание». Автором разработана типовая форма «цифрового завещания» (приложение 1). Предложена типовая форма реестра хранения цифровых активов.

V. При разрешении споров, связанных с цифровыми активами, огромной проблемой выступает вопрос отсутствия полного регулирования данной сферы, тем самым, необходимо законодательное закрепление цифровых активов в их широком понимании и толковании как предложено автором в положении 1.

Теоретическая значимость исследования состоит в том, что в нем глубоко проанализированы и оценены правовые аспекты возможности урегулирования вопросов наследования цифровых активов в Республике Казахстан. Определен четкий порядок передачи и перехода цифрового имущества в порядке наследования, а также раскрыты решения проблем, возникающих в сфере данных правоотношений. Работа может быть использована для дальнейшего исследования данного вопроса.

Практическая значимость исследования заключается в предложении автором типовой формы цифрового завещания, а также разработки конкретных рекомендаций по разрешению споров, связанных с наследованием цифровых активов. Результат исследования можно будет применять в качестве рассмотрения вопросов о внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан.

ГЛАВА 1. ЦИФРОВЫЕ АКТИВЫ КАК ОБЪЕКТЫ НАСЛЕДОВАНИЯ.

1.1. Понятие и классификация цифровых активов.

Большую часть своей жизни человек проводит в Интернете и социальных сетях. К примеру, появились дистанционные конференции, называемые вебинарами, интернет-магазины, дистанционное обучение и т.п. Это говорит о том, что виртуальный мир стал площадкой для реализации гражданского оборота. Помимо этого, практически каждый гражданин зарегистрирован в социальных сетях (имеют свой профиль, почтовый ящик, электронный кошелек и т.п.) то есть, сам того не осознавая, он имеет свое виртуальное имущество. Это виртуальное имущество и есть «цифровые активы», которые не только существуют в Интернете, но и имеют определенную экономическую ценность и стоимостное выражение.

25 июня 2020 года в законодательство Республики Казахстан были внесены изменения и введено новое понятие «цифровые активы».

Так, согласно статье 1 Закона РК «Об информатизации» от 24 ноября 2015 года (с изменениями и дополнениями по состоянию на 30.12.2020 г.):

55-1) цифровой актив - имущество, созданное в электронно-цифровой форме с применением средств криптографии и компьютерных вычислений, не являющееся финансовым инструментом, а также электронно-цифровая форма удостоверения имущественных прав¹.

Помимо самого термина также введено регулирование правового режима оборота цифровых активов (статья 33-1 Закона РК «Об информатизации»), согласно которому цифровые активы подразделили на обеспеченные (токен и иные активы) и не обеспеченные (токены, полученные как вознаграждение в блокчейне), также указано, что они не являются средством платежа. Права на такие цифровые активы удостоверяются записью в блокчейне. Помимо этого, законодатель запретил оборот и выпуск не обеспеченных цифровых активов на территории Республики Казахстан².

Также, законодатель отнес цифровые активы к объектам права, а именно к имущественным благам и правам.

Согласно части 2 статьи 115 Гражданского кодекса РК (далее – ГК РК), к имущественным благам и правам (имуществу) относятся: вещи, деньги, в том числе иностранная валюта, финансовые инструменты, работы, услуги,

¹ Закон РК «Об информатизации» от 24 ноября 2015 года № 418-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.) URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=33885902

² Закон РК «Об информатизации» от 24 ноября 2015 года № 418-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.) URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=33885902

объективированные результаты творческой интеллектуальной деятельности, фирменные наименования, товарные знаки и иные средства индивидуализации изделий, имущественные права, **цифровые активы** и другое имущество³.

Однако, такое конкретизированное законодателем понятие цифровых активов не отражает их сущность и смысл в полном объеме.

Обращаясь к самому термину «цифровой актив», его можно разделить на два самостоятельных понятия «цифровой» и «актив».

Согласно Толковому словарю Ожегова, под словом «актив» понимается: «АКТИВ, -а, м. (спец.) Имущество, а также права на него, принадлежащие физическому или юридическому лицу»⁴.

Термин «цифровой» - относительно новое понятие, поэтому в Толковом словаре Ожегова его нет, однако, обращаясь к Научно-техническому энциклопедическому словарю, «цифровой» - это «термин, описывающий информацию, выраженную при помощи чисел. Данные, такие как слова, изображения, звуки, представляются в виде набора цифр (1 и 0) в двоичной системе, которая используется в компьютерах»⁵.

Из чего следует, что определение, данное законодателем – не отражает всю смысловую нагрузку термина.

В ходе проведенного исследования автором предлагаются свой вариант определения термина:

Цифровой актив – это цифровая запись в информационной системе, которая может являться цифровым средством обмена, расчётной единицей, средством учета, сохранения стоимости, и удостоверяет право на имущество или иные объекты гражданских прав, представляющая экономическую, или иную, материальную, не экономическую ценность.

Цифровые активы представляют собой множество объектов, которые можно разделить на виртуальное имущество (имущественные права) и виртуальные личные неимущественные блага и права, связанные с имущественными.

К виртуальному имуществу (имущественным правам) относится всё то, с чем мы взаимодействуем ежедневно в ирреальном (цифровом) пространстве. К примеру: аккаунты в социальных сетях, фотографии, видео и аудио записи, криптовалюта, электронный ящик (почта), имущество в видеоиграх, файлы, электронные ценные бумаги, электронные платежные

³ Гражданский кодекс РК (Общая часть) от 27 декабря 1994 года (с изменениями и дополнениями по состоянию на 16.01.2021 г.) URL:

https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1006061

⁴ Толковый словарь Ожегова URL: <https://slovarozhegova.ru>

⁵ Научно-технический энциклопедический словарь URL:

<https://gufo.me/dict/scientific/ЦИФРОВОЙ>

средства, электронные книги и иные объекты, не имеющие своего отражения в материальном виде.

К виртуальным личным неимущественным благам и правам, связанные с имущественными можно отнести права на средства индивидуализации (доменные имена, логины и другое), исключительные права на посты (изложения мыслей, твиты, и прочее, не признанные произведением литературы, науки или искусства), авторские права и др.

В своей работе Лаптев В.А. «Цифровые активы как объекты гражданских прав», предлагает альтернативные названия цифровым активам – интернет-имущество, интернет-ценности и цифровые вещи, что также в полной мере отображает суть термина.

Правообладатель цифровых активов может владеть, пользоваться и распоряжаться ими в виртуальном пространстве, причем с получением впоследствии материальных благ. К примеру, десятки тысяч людей ежедневно покупают «имущество» в видеоиграх (танки, самолеты, прокачивают персонажей, и прочее), причем покупают они их за реальные деньги и очень часто продают свои «прокаченные» аккаунты в играх за большие денежные суммы, это наглядный пример того, как цифровое (виртуальное) имущество имеет экономическую ценность для человека.

В своей работе Автор называет «собственника» цифровых активов – правообладателем, ввиду тонкостей регулирования законодательства Республики Казахстан относительно понятия «собственности».

При этом, в ходе исследования, Автором было проведено интервьюирование двух нотариусов практиков по теме диссертации, нотариус города Алматы, Макешева Алтынай Болотовна, считает, что «собственника» цифровых активов стоит называть – владельцем, а нотариус города Нур-Султан, Полумордвинов Олег Игоревич, считает, что это собственник, так как он обладает всеми правомочиями на них, в том числе триадой правомочий: владение, распоряжение и пользование.

Говоря о собственности цифровых активов, на вопрос «Можно ли назвать цифровые активы - собственностью, так как право собственности в законодательстве РК возникает только по отношению к материализованным вещам?», нотариус Макешева А.Б. приводит пример и предлагает аналогию с доменными именами, которые являются собственностью, при этом являясь цифровыми активами по своей сущности. Нотариус Полумордвинов О.И. также считает, что это собственность, так как это вопрос не в термине, а в том, что вы можете делать со своим активом. Соответственно, раз вы имеете на него все права, то это ваша собственность. На примере аккаунтов, сам аккаунт может выступать как склад временного хранения, а материал, размещаемый вами там – это определенно ваша собственность.

Также, автором предлагается введение понятия «цифровые права» - права, выраженные и удостоверяемые кодом или иным обозначением информационной системы, существующее в виртуальном пространстве.

Понятие цифровых прав в настоящий момент закреплено в законодательстве Российской Федерации, а именно в Гражданском кодексе РФ, с 1 октября 2019 г. Так, согласно статье 141.1 Гражданского кодекса РФ, цифровыми правами признаются названные в таком качестве в законе обязательственные и иные права, содержание и условия осуществления которых определяются в соответствии с правилами информационной системы, отвечающей установленным законом признакам⁶.

Тем самым, Российская Федерация закрепила устоявшиеся в мировом сообществе цифровые права (digital rights), признав права человека в цифровом пространстве в качестве отдельно существующих и отдельно регулирующихся прав.

При этом, Яценко Т.С. в своей работе «Наследование цифровых прав» указывает, что в законодательстве Российской Федерации понятие цифровых прав взято узко, и к нему отнесены только токены, нежели в законодательстве зарубежных стран, где к цифровым правам относят более широкий перечень.

В законодательстве Республики Казахстан понятие цифровых прав не закреплено, в связи с чем возникают вопросы их возможного регулирования и проблемы, связанные с таким отсутствием.

Вывод А:

Подводя итоги, следует, что в действующем законодательстве Республики Казахстан существуют пробелы в правовом регулировании цифровых активов, которые необходимо устранить. А именно, в законодательство Республики Казахстан необходимо внести соответствующие изменения относительно уточнения и расширения термина «цифровых активов», введения их новой классификации на виртуальное имущество (имущественные права) и виртуальные личные неимущественные блага и права, связанные с имущественными и их правовое регулирование. Также, необходимо ввести новое понятие – «цифровые права», удостоверяемые в виртуальном пространстве.

⁶ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 09.03.2021) URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/8568bf88dfcddf96ec39cede2444c36c998fbde3/

1.2. Цифровое имущество и неимущественные права в составе наследства.

Как автором упоминалось ранее, в состав цифрового имущества может войти любой объект, ранее отнесенный автором к виртуальному имуществу (аккаунты в социальных сетях, фотографии, видео и аудио записи, криптовалюта, электронный ящик (почта), имущество в видеоиграх, файлы, электронные ценные бумаги, электронные платежные средства, электронные книги и иные объекты, не имеющие своего отражения в материальном виде.).

Говоря об имущественных и личных неимущественных правах, связанных с имущественными, Автор считает, что это любые права, уже определенные законодателем, только существующие на платформе цифрового пространства, тем самым это цифровые имущественные и цифровые личные неимущественные права, связанные с имущественными (обобщенно – цифровые права).

К примеру, в состав цифровых личных неимущественных прав, связанных с имущественными, можно отнести право авторства, право на средство индивидуализации (товарные знаки, логотипы и прочее), право на использование псевдонима, которые уже определены и защищаются законодательством, однако, в данном случае, говоря о цифровых, Автор подразумевает, что такие права не имеют своего отражения в материальном мире и существуют только в виртуальной реальности. Тем самым, используя определенный псевдоним или публикуя определенный контент только на просторах интернета, правообладатель (автор) сможет передать свое цифровое имущество и все свои цифровые права по наследству на тот контент, который будет собран на его личной странице (созданном им сайте и тд.).

Согласно части 1 статьи 1040 Гражданского кодекса РК, в состав наследства входит принадлежащее наследодателю имущество, а также права и обязанности, существование которых не прекращается с его смертью⁷.

В состав наследства могут также входить права, необходимые для оформления имущественных прав наследодателя, которые не были оформлены при его жизни, в том числе право на их регистрацию.

В соответствии с частью 2 статьи 10140, не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя:

⁷ Гражданский кодекс РК (Особенная часть) от 01 июля 1999 года № 409-І (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.) URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1013880

- 1) права членства в организациях, являющихся юридическими лицами, если иное не установлено законодательными актами или договором;
- 2) право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью;
- 3) права и обязанности, вытекающие из алиментных обязательств;
- 4) права на пенсионные выплаты, пособия и другие выплаты на основании трудового законодательства Республики Казахстан и законов Республики Казахстан в сфере социального обеспечения;
- 5) личные неимущественные права, не связанные с имущественными, за исключением случаев, установленных законодательными актами⁸.

Одной из особенностей состава имущества является то, что он определяется не на момент составления завещания, а на момент открытия наследства⁹.

Вывод В:

Анализируя порядок и возможности включения в состав наследства цифровых активов и иных неимущественных прав цифрового характера, Автор приходит к следующему:

Действующим законодательством определен состав наследства, однако, цифровые активы к нему не относятся, так как введенный недавно термин «цифровых активов» взят Законодателем очень узко и не включает в себя виртуальное имущество людей.

Тем самым, в настоящий момент отнести цифровое имущество и цифровые права в состав наследственной массы – не представляется возможным. Для того, чтобы устранить данную проблему, необходимо дать иное определение термину «цифровые активы», предлагаемое Автором, в которое войдет все виртуальное имущество людей, после чего оно автоматически войдет в наследственную массу, так как будет относиться к термину «имущество», определенному и раскрытому в Гражданском кодексе РК. Соответственно, к нему будет применяться общий порядок передачи и принятия наследства.

⁸ Гражданский кодекс РК (Общая часть) от 27 декабря 1994 года (с изменениями и дополнениями по состоянию на 16.01.2021 г.) URL:

https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1006061

⁹ Толкование завещания. Диденко А.Г. Научная статья. URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=30077044)

1.3. Цифровые активы как объект завещаний

Согласно статье 1046 ГК РК, завещанием признается волеизъявление гражданина по распоряжению принадлежащим ему имуществом на случай смерти¹⁰.

Под объектом завещаний Автором понимается имущество, имущественные права, личные неимущественные права, связанные с имущественными, а также обязанности, которые принадлежали на праве собственности умершему гражданину (наследодателю).

Объекты завещаний по видовому признаку можно подразделить на следующие виды:

1. Имущество (движимое и недвижимое);
2. Имущественные права;
3. Личные неимущественные права, связанные с имущественными;
4. Обязанности (долги и прочее).

Объекты завещаний по временному признаку можно подразделить на следующие виды:

1. Объекты, находящиеся в собственности на момент составления завещания;
2. Объекты, которые не находятся в собственности завещателя к моменту составления завещания, однако, определенно точно будут получены (приобретены) спустя время.

В ходе интервьюирования, респондентам был задан вопрос «Можно ли отнести цифровые активы к объектам наследования?», нотариус Макешева А.Б. считает, что цифровые активы можно отнести к объектам наследования.

Нотариус Полумордвинов О.И. также считает, что да, и что это необходимо делать. В практике Полумордвинову О.И. пока такие случаи не попадались, но у его коллег были случаи относительно выдачи свидетельства на наследование биткоинов, однако как его выдавать, процедура, механизм – в настоящий момент не урегулированы. Социальные сети, по мнению нотариуса, это живые бизнесы. Которые приносят не маленький доход, и напрямую могут стать объектом наследования.

Вывод С:

Проводя анализ цифровых активов, как объектов гражданских прав, Автор пришел к следующим выводам: Во-первых, точного понятия термина объекта завещания в законодательстве Республики Казахстан – нет, при

¹⁰ Гражданский кодекс РК (Особенная часть) от 01 июля 1999 года № 409-І (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.) URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1013880

этом, объекты перечисляются исходя из общего понятия объектов гражданских прав, а также Разделом 6 Гражданского кодекса РК – Наследственное право. Автором предлагается ввести классификацию объектов завещания по видовому признаку и по временному признаку.

Во-вторых, цифровые активы в том виде, в котором они предлагаются Автором, не регулируются текущим законодательством РК. Однако, расширение текущего термина в законодательстве РК позволит отнести цифровые активы к объектам завещания. Говоря о видах, цифровые активы можно будет отнести к имуществу, а цифровые права к имущественным правам либо к личным неимущественным правам, связанным с имуществом, в зависимости от вида такого права.

РАЗДЕЛ II. РЕАЛИЗАЦИЯ НАСЛЕДОВАНИЯ ЦИФРОВЫХ АКТИВОВ

2.1. Особенности принятия цифрового наследства

Изучая вопрос возможности наследования цифровых активов, Автор столкнулся с проблемой правового регулирования. В соответствии со статьей 1038 ГК РК, «наследование – это переход имущества умершего гражданина (наследодателя) к другому лицу (лицам) - наследнику (наследникам)»¹¹.

Наследование, согласно законодательству, осуществляется двумя путями:

1. Наследование по закону;
2. Наследование по завещанию.

Наследование по закону применяется в случае, когда наследодателем не было составлено завещание, либо в завещании наследственная масса определена не в полном объеме. Во втором случае сначала распределяется наследственная масса, указанная в завещании, а затем остальное наследство, туда не вошедшее, распределяется в соответствии с очередями между наследниками по закону на условиях универсального правопреемства.

Порядок передачи наследства происходит следующим образом:

Первое, открывается наследство. Момент открытия наследства считается либо день смерти наследодателя, либо дата вступившего в законную силу решение суда об объявлении гражданина умершим.

Второе, определяется место открытия наследства. Как правило, им является последнее место жительства наследодателя, если оно неизвестно, то им является место нахождения имущества или его основной части.

Третье, определяются наследники (по завещанию и по закону).

Четвертое, происходит устранение от наследования недостойных наследников.

Пятое, осуществляется исполнение завещания (в случае, если таковое было), а затем, в части наследственной массы, не определенной завещанием, происходит распределение наследства между наследниками в порядке очередности. В случае, когда завещание отсутствовало, распределение наследства происходит сразу между всеми наследниками, также в порядке очередности, определенной законодательством.

Шестое, происходит принятие наследства.

¹¹ Гражданский кодекс РК (Особенная часть) от 01 июля 1999 года № 409-І (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.) URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1013880

Законодательство Республики Казахстан определяет следующий порядок принятия наследства:

Во-первых, принятие наследства является добровольным и не зависит от воли и желания третьих лиц.

Во-вторых, принятие наследства осуществляется не позже шести месяцев со дня его открытия (со дня смерти наследодателя).

В-третьих, статья 1072-1 ГК РК устанавливает способы принятия наследства:

1. Документарный (юридический). Наследник подает нотариусу или иному уполномоченному лицу заявление о принятии наследства либо о выдаче свидетельства о праве на наследство.

2. Фактический. Когда наследник совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, а именно:

- вступил во владение или в управление наследственным имуществом;
- принял меры по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;
- произвел за свой счет расходы на содержание наследственного имущества;
- оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитающиеся наследодателю деньги¹².

В-четвертых, моментом перехода наследства к наследнику является день открытия наследства, а не дата государственной регистрации имущества.

Переходя к особенностям наследования цифровых активов, тут следует разбирать каждый подвид в отдельности.

Одним из самых востребованных цифровых активов в современном мире являются социальные сети. Самыми популярными социальными сетями являются: Facebook, Instagram, ВКонтакте и Twitter. WhatsApp и Telegram не являются социальными сетями, так как они привязываются к устройству и номеру телефона, а также кроме переписок и звонков иных функций в них не предусмотрено. Ранее данный вопрос был исследован Автором в научной статье «Наследование учетных записей в социальных сетях»¹³.

¹² Гражданский кодекс РК (Особенная часть) от 01 июля 1999 года № 409-І (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.) URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1013880

¹³ Ночевная В.В. НАСЛЕДОВАНИЕ УЧЕТНЫХ ЗАПИСЕЙ В СОЦИАЛЬНЫХ СЕТЯХ // Теоретические аспекты юриспруденции и вопросы правоприменения: сб. ст. по материалам XXXV Международной научно-практической конференции «Теоретические аспекты юриспруденции и вопросы правоприменения». – № 5(35). – М., Изд. «Интернаука», 2020. URL: <https://www.internauka.org/authors/nochevnaya-viktoriya-vladislavovna>

Согласно статистике, количество страниц в социальных сетях умерших людей может превысить количество страниц живых пользователей к 2065 году. «По статистике, интернетом пользуется почти половина населения планеты – 3,5 миллиарда из 7,4 миллиарда. Большинство из них зарегистрированы в соцсетях. Число Facebook-аккаунтов достигло 1,79 миллиарда. Миллиард пользователей у почтового сервиса интернет-гиганта Google. Полмиллиарда человек зарегистрировались в Instagram, 140 миллионов – в Twitter»¹⁴. В связи с чем вопрос об их наследовании является актуальным.

В пользовательских соглашениях Facebook¹⁵, Instagram¹⁶ и ВКонтакте¹⁷, отсутствуют нормы о наследовании профиля (аккаунта) после смерти человека, социальные сети лишь указывают о том, что не передают никакие данные третьим лицам после смерти пользователя, так как считают это нарушением их правил.

К аналогичному мнению приходит автор Панарина М.М. в своем научном труде «Наследование аккаунта в социальных сетях и вопросы цифрового наследования: правовое исследование», о том, что социальные сети не регулируют вопросы наследования аккаунтов.

Во всех трех социальных сетях существует альтернатива судьбы аккаунта умершего человека:

1. Придание аккаунту особого памятного статуса;
2. Удаление аккаунта.

Удаление страницы в Facebook и Instagram допустимо при обращении родных умершего с приложением документа, подтверждающего родство, а также свидетельства о смерти и свидетельства о рождении умершего¹⁸. В качестве второго варианта они предлагают установить памятный статус странице умершего. Он выглядит в виде надписи «Светлая память» в профиле умершего. После придания такого статуса в такой аккаунт уже нельзя будет войти и изменить что-либо на странице¹⁹.

¹⁴ Москва24. Facebook хранит около 20 миллионов аккаунтов умерших людей URL: <https://www.m24.ru/articles/utraty/08112016/121481/>

¹⁵ Пользовательское соглашение Facebook URL:

<https://www.facebook.com/legal/terms/>

¹⁶ Условия пользования Instagram URL:

<https://www.facebook.com/help/instagram/581066165581870/>

¹⁷ Правила пользования сайтом ВКонтакте URL: <https://vk.com/terms/>

¹⁸ Условия пользования Instagram

[/https://www.facebook.com/help/instagram/264154560391256?helpref=uf_permalink/](https://www.facebook.com/help/instagram/264154560391256?helpref=uf_permalink/)

¹⁹ Условия пользования Instagram URL:

https://www.facebook.com/help/instagram/231764660354188?helpref=uf_permalink/

В случае с ВКонтакте, пользовательским соглашением предусмотрено удаление аккаунта в случае смерти человека по обращению родственников. Относительно недавно ВКонтакте добавили функцию, позволяющую отмечать страницу умершего человека при предоставлении свидетельства о смерти. Такая функция отображается в виде специального обозначения «Страница умершего человека» в правом углу на странице, где у обычных пользователей стоит дата и время последнего посещения²⁰.

Схожая функция существует в социальной сети Одноклассники, где страница умершего становится доступной лишь друзьям, аватар пользователя перекрашивается в черно-белый и к нему добавляется черная памятная лента²¹.

Также, в правилах пользования Twitter существует отдельная глава под названием «**Обращение в Твиттер по поводу учетной записи умершего члена семьи**» или «**Смерть пользователя**»²². Вышеуказанные правила предусматривают возможность удаления аккаунта умершего пользователя при обращении близкого родственника и (или) правопреемника умершего. При этом факт смерти должен быть документарно подтвержден также, как и личность обратившегося, его родство или правопреемство.

Твиттер также установил возможность удаления аккаунта, но запретил возможность его передачи другому лицу: «Примечание: Мы не можем предоставить доступ к учетной записи умершего пользователя никому, включая родственников».

Ввиду того, что распоряжение учетными записями пользователей регламентируется самостоятельно и индивидуально политиками социальных сетей, урегулировать вопрос их наследования на законодательном уровне невозможно, так как обязать какую-либо социальную сеть следовать внутренним правилам и законам каждой страны, на территории которой она действует – невозможно. Решением данной проблемы стало бы внедрение соглашения между пользователем и социальной сетью относительно передачи доступа и прав на свой аккаунт в соответствующей социальной сети и всё, к нему прилегающее, правопреемникам или близким родственникам после его смерти. Заполнять такое соглашение следовало бы при регистрации, а изменять можно было бы в течение всей жизни, указывая, какую именно информацию и кому передать по наследству после смерти.

²⁰ Служба поддержки ВКонтакте URL: <https://vk.com/faq18466/>

²¹ Служба поддержки ОК.ru URL: <https://ok.ru/help/2/17/111/FQ/>

²² Обращение в Твиттер по поводу учетной записи умершего члена семьи. Смерть пользователя URL: <https://help.twitter.com/ru/managing-your-account/contact-twitter-about-a-deceased-family-members-account/>

Аналогичного мнения об отсутствии единого механизма (модели) регулирования наследования цифровых активов придерживается Савицкая К.Д. в своем труде «Институт цифрового наследования: особенности правового регулирования на примере Соединенных Штатов Америки».

Отличный пример уже существующего «соглашения» создала компания Google. На своей платформе они запустили аналог «цифрового завещания». Переходя по ссылке [«https://www.google.com/settings/u/0/account/inactive»](https://www.google.com/settings/u/0/account/inactive) или заходя в настройки пользователю отображается окошко «Укажите что произойдет с вашими данными, если вы больше не сможете пользоваться своим аккаунтом». Тут предусмотрено и удаление, и передача аккаунта доверенным лицам, на выбор человека²³. Помимо этого, платформа уточняет, с какого именно момента ваш аккаунт будет считаться неактивным. Более подробно данный вопрос исследуется в статье Автора «Перспективы влияния цифровизации на форму завещания».²⁴

Альтернативой такому соглашению могло бы выступить «цифровое завещание». Правообладатель посредством специальных программ и шифраторов указывал бы все логины и пароли от необходимых аккаунтов и хранил бы их до момента наступления смерти, после чего, соблюдая специальную процедуру, которая раскрывается Автором в данной работе, все данные были бы переданы его наследнику. Такой способ избавил бы социальные сети от «мертвых» страничек пользователей, которые ушли из жизни. Данный способ также подходит и для электронных ящиков (почты), а также иных сервисов, требующих наличия логина и пароля. Участие нотариусов в процессе наследования таких цифровых активов урегулировало бы вопрос с юридической стороны.

Следующим видом цифрового актива является криптовалюта. Тема криптовалюты была исследована автором ранее в дипломном проекте «Правовая квалификация цифровых активов и их видов через призму законодательства РК и международной практики» в соавторстве с Аман А. и Кульжабаевым А. Так как данный термин до сих пор не нашел своего отражения в законодательстве РК, Автор предлагает то же понятие, данное ранее в указанной работе:

²³ Справочный центр Google URL: <https://support.google.com/accounts/answer/3036546?hl=ru/>

²⁴ Тащилина В.В. Перспективы влияния цифровизации на форму завещания. Научная статья. URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=37579535#pos=6;-106/

«Криптовалюта – биткоин, иной цифровой знак (токен), используемый в международном обороте в качестве универсального средства обмена».²⁵

Обращаясь к вопросу возможности наследования криптовалюты, возникают проблемы не только в регулировании, но и в самой передаче.

Во-первых, невозможно идентифицировать собственника криптовалюты, так как он обезличен. Оборот криптовалюты происходит в системе blockchain (блокчейн – дословно цепочка блоков, хранящая и записывающая все действия, сделки и транзакции с криптовалютой), в которой никто не видит ни одного из собственников и не контактирует между собой, все осуществляется посредством вычислительных мощностей компьютеров и специальных сетей (сервисов).

Во-вторых, у криптовалюты отсутствуют какие-либо реестры или списки ее держателей, соответственно фиксация собственников не производится. В данном случае отображается полная анонимность, что является основной причиной отсутствия ее регулирования на законодательном уровне.

В-третьих, собственность криптовалюты подтверждается только наличием специального кода (номера) кошелька и ключа доступа к ней (иными словами пароля).

Мхитарян Л.Ю. в своей научной статье «Развитие института наследования в России: к вопросу о необходимости включения цифровых активов в наследственную массу» также указывает о достоинствах и недостатках криптовалюты в части возможностей ее наследования. При этом, в этой же работе раскрывается необходимость легализации криптовалюты и включения ее в объекты гражданских прав законодательства Российской Федерации.

Вывод А: Исходя из этого, Автором предлагается возможность ее наследования посредством передачи номера кошелька и ключа доступа к нему. Это возможно осуществить с помощью специальных шифраторов и программ, доступ к которым будет отсутствовать у третьих лиц. В таком случае также будет полезно создание «цифрового завещания».

Говоря о фотографиях, видео и аудио записях и иных файлах, то отличным способ их передачи могло бы стать облачное хранилище. Правообладатель при жизни создает аккаунт в облачном хранилище и загружает туда все необходимые файлы, затем блокирует доступ и разрешает его только по ссылке. В данном случае не придется передавать ни логин ни пароль, наследнику достаточно будет иметь саму ссылку, которая в каждом отдельном случае является уникальной.

²⁵ Аман А. Кульжабаев А. Ночевная В. Правовая квалификация цифровых активов и их видов через призму законодательства РК и международной практики. Дипломная работа. -2019

2.2. Особенности раздела наследства с цифровым имуществом в составе

Исследуя возможности внедрения «цифрового» завещания, стоит обратиться к мировому опыту, который, к сожалению, очень мал. Единственной страной найденной Автором, урегулировавшей вопросы перехода по наследству цифровых активов и прав – является Испания. В 2018 году Испания приняла «Закон о защите персональных данных и гарантированных цифровых правах» (ориг.«Ley Orgánica 3/2018, de 5 de diciembre, de Protección de Datos Personales y garantía de los derechos digitales»²⁶), что переводится как. Статья 11 Закона содержит норму, которая позволяет гражданам передать их личные данные третьему лицу в форме дарения или наследования, однако, для этого необходимо предварительное согласие правообладателя данных еще при жизни.

Автором предлагаются два механизма передачи цифровых активов по наследству:

1. Через цифровое завещание.

2. Путем использования реестра цифровых активов без определения наследников.

Говоря о первом способе, он подробно раскрывается Автором в статье «Перспективы влияния цифровизации на форму завещания»²⁷ и выглядит следующим образом:

-у нотариусов в Единой нотариальной информационной системе (далее - ЕНИС) создается специальная цифровая база, в которой любой субъект, достигший возраста 18 лет, может составить «цифровое завещание», перечислив в нем все свои цифровые актив (ссылки, логины, пароли, пин-коды и прочее), а также любое имущество материального мира, указав наследника, которому они перейдут в случае его смерти;

-далее, субъект, составивший цифровое завещание, должен заверить его своей электронно-цифровой подписью;

В соответствии с пунктом 16) статьи 1 Закона РК «Об электронном документе и электронной цифровой подписи»: «16) электронная цифровая подпись - набор электронных цифровых символов, созданный средствами электронной цифровой подписи и подтверждающий достоверность

²⁶ Ley Orgánica 3/2018, de 5 de diciembre, de Protección de Datos Personales y garantía de los derechos digitales (Закон о защите персональных данных и гарантированных цифровых правах) URL: <https://boe.es/buscar/act.php?id=BOE-A-2018-16673>

²⁷ Тащилина В.В. Перспективы влияния цифровизации на форму завещания. Научная статья. URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=37579535#pos=6;-106/

электронного документа, его принадлежность и неизменность содержания»²⁸.

-после чего система предлагает пройти онлайн аутентификацию субъекта через систему Digital ID, затем «цифровое завещание» отображается в базе у нотариусов, однако, все пароли в тексте завещания будут специально зашифрованы и не будут доступны до момента наступления смерти завещателя. Оно автоматически станет доступно после регистрации свидетельства о смерти в электронной базе. Изменять и дополнять такое завещание можно было бы в течение всего времени жизни.

Нотариальное удостоверение является обязательным, так как в соответствии со статьей 56 Закона РК «О нотариате»: «нотариус и другие должностные лица, совершающие нотариальные действия, удостоверяют завещания дееспособных граждан, составленные в соответствии с требованиями законодательства Республики Казахстан и лично представленные ими нотариусу. Удостоверение завещаний через представителей не допускается»²⁹.

15.02.2021 года в Закон РК «О нотариате» были внесены изменения относительно введения электронного репозитория и электронного архива. Так, согласно п.4 статьи 4 Закона, Нотариальным электронным репозиторием является компонент единой нотариальной информационной системы, обеспечивающий временное хранение, учет и использование нотариальных документов в электронной форме.

Нотариальным электронным архивом является централизованная информационная система, предназначенная для сбора, приобретения, комплектования, упорядочения, хранения, учета и использования нотариальных документов в электронной форме.»³⁰.

Согласно пункту 4 статьи 22, нововведением стало то, что нотариусы будут совершать нотариальные действия с электронными документами и подтверждать их своей электронно-цифровой подписью.

²⁸ Закон Республики Казахстан от 7 января 2003 года № 370-II «Об электронном документе и электронной цифровой подписи» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 25.06.2020 г.) URL:

https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1035484#pos=91;0

²⁹ Закон Республики Казахстан от 14 июля 1997 года № 155-I «О нотариате» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 15.02.2021 г.)

https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1008028#pos=1340;-54

³⁰ Закон Республики Казахстан от 15 февраля 2021 года № 5-VII «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам нотариата» URL:

https://online.zakon.kz/document/?doc_id=37421977#pos=18;17

При этом, совершение нотариальных действий в электронной форме вовсе не исключает присутствие лица у нотариуса, так, «согласно Статье 44-1, В случае, если нотариальный документ в электронной форме должен быть подписан лицом, обратившимся за совершением нотариального действия, лицо обязано удостоверить документ посредством электронной цифровой подписи в присутствии нотариуса или подписать с помощью графического планшета для цифровой подписи»³¹.

Тем самым, даже с учетом нововведений всем придется также приходиться к нотариусам очно за получением необходимого документа или действия.

Говоря о цифровом завещании, то Автором предлагается более удобный порядок действий, не требующий присутствия ни одной из сторон друг с другом, достаточно будет лишь электронно-цифровой подписи его создания на платформе Блокчейн.

Блокчейн – уже не новое понятие, которое входит постепенно в современные реалии цифровизации. Блокчейн – это цепочка блоков, другими словами реестр, который передает и подтверждает информацию от одного компьютера (система) к другому путем записи данных и действий.

Помимо этого, для того, что легализовать «цифровое» завещание необходимо также внести соответствующие изменения в гражданский кодекс РК и добавить новый способ перехода имущества наследодателя через «цифровое» завещание.

Автором предлагается типовая форма «цифрового» завещания, которая будет заполняться в электронном виде (приложение 1).

Все изменения в завещание будут удостоверяться нотариусом соответствующим образом. А Блокчейн будет выглядеть из следующей цепочки: компьютер пользователя – Digital ID (Национальный удостоверяющий центр) – электронно-цифровая подпись (EGOV) – проверка по базам электронного правительства (дееспособность, совершеннолетие и пр.) – передача нотариусу – электронно-цифровая подпись (EGOV) (для удостоверения нотариусом) – регистрация факта смерти (база регистрации актов гражданского состояния (РАГС)) – отметка у нотариуса о регистрации факта смерти – действия нотариуса по открытию наследства.

В качестве альтернативного способа передачи по наследству цифровых активов Автор предлагает создать реестр хранения цифровых активов.

Реестр будет выступать сервисом.

Согласно статье 1 пп. 55-2) Закона РК «Об информатизации», 55-2) сервис цифровых документов - объект информационно-коммуникационной

³¹ Закон Республики Казахстан от 15 февраля 2021 года № 5-VII «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам нотариата» URL:

https://online.zakon.kz/document/?doc_id=37421977#pos=18;17

инфраструктуры «электронного правительства», закрепленный за оператором и предназначенный для создания, хранения и использования электронных документов в целях реализации государственных функций и вытекающих из них государственных услуг, а также при взаимодействии с физическими и юридическими лицами, получении и оказании услуг в электронной форме³².

Данная норма предусмотрена в настоящий момент только для цифровых документов, однако сюда можно будет включить реестр, так как в нем будут храниться данные о цифровых активах, заверенные ЭЦП пользователя. Автором предлагается введение термина «реестр хранения цифровых активов»:

Реестр хранения цифровых активов – сервис, как объект информационно-коммуникационной инфраструктуры, предназначенный для создания и хранения данных о цифровых активах правообладателя в целях их последующей передачи или удаления.

Такой реестр предлагается создать на той же цифровой базе, созданной в ЕНИС.

Реестр будет представлять собой некую базу хранения всех цифровых активов правообладателя до момента его смерти. Он не будет выступать в качестве завещания, так как не будет включать в себя наследников.

Реестр будет состоять из двух блоков:

-Блок хранения цифровых активов для их последующего удаления после смерти правообладателя.

-Блок хранения цифровых активов для их последующей передачи наследникам после смерти правообладателя.

В первом случае правообладатель указывает все те цифровые активы, которые будут подлежать удалению после его смерти (к примеру все логины и пароли в социальных сетях, страницы которых необходимо будет удалить).

Во втором случае правообладатель указывает все те цифровые активы, которые будут входить в наследственную массу и будут распределены между наследниками в порядке очереди согласно законодательству РК (к примеру номер кошелька и ключ от криптовалюты, которые невозможно удалить).

Реестр предлагается создать в следующем виде:

1. Вход (регистрация) в реестре (ЭЦП);
2. Выбор блока для внесения данных о цифровых активах (Блок хранения или Блок передачи);

³² Закон РК «Об информатизации» от 24 ноября 2015 года № 418-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.) URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=33885902

3. Внесение необходимых данных (все пароли также вводятся в специальные ячейки с шифратором);

4. Подписание ЭЦП;

5. Верификация Digital ID.

Вся информация будет храниться на сервере и не будет доступна третьим лицам до момента регистрации смерти правообладателя, после чего подступ будет открыт нотариусом.

В данном случае предлагается внесение соответствующих изменений в закон РК «О нотариате» и в «Правила совершения нотариальных действий нотариусами», в частности необходимо включить удостоверение цифрового завещания, а также право на открытие доступа в реестр после регистрации смерти правообладателя.

В ходе интервьюирования, Нотариус города Алматы, Макешева Алтынай Болотовна, на вопрос «Какой Вы видите возможную процедуру наследования цифровых активов?», указывает, что видит ее аналогично обычной процедуре наследование, однако список документов дополняется сопутствующими документами, подтверждающими право собственности на тот или иной цифровой актив.

На этот же вопрос нотариус города Нур-Султан, Полумордвинов Олег Игоревич, также указывает, что процедура ничем не будет отличаться от существующей, так как нотариусы не определяют сами и не ищут имущество, нет никакой разницы, свидетельство на все одинаковое. Нотариусы просто констатируют факт того, что теперь Вы собственник имущества, принадлежавшего наследодателю. Констатация – это выдача документа, только он не правоустанавливающий, а правоудостоверяющий. Человек в целом может сделать секретное завещание, который нотариус даже не увидит, при этом указать там все, что ему захочется. В целом, нотариус утверждает, что разницы нет, машину оформлять или цифровой актив, процедура будет одна.

Говоря о гарантии перехода цифровых активов от человека А к человеку Б, нотариус Полумордвинов О.Е. указывает, что у нотариусов существует процедура обеспечения доказательств, она могла бы подойти. То есть на момент сделки вы можете у нотариуса сделать опись своих активов (опись товарно-материальных ценностей – ТМЦ), только цифровых (сайты, аккаунты, криптокошельки и прочее), точно также как фиксируются любые оскорбления в сети Интернет. Все цифровые активы можно будет заскринить, а всю процедуру записать на компакт диске, также будет составлен протокол осмотра, тем самым, это будет подтверждением, что такое виртуальное имущество принадлежало вам на тот момент.

Также, респондентам был задан вопрос «Что Вы думаете относительно введения в законодательство РК «цифрового завещания», которое будет

представлять собой завещание, составленное и заверенное в электронной форме, в состав объектов наследования которого войдут цифровые активы?». Нотариус Макешева А.Б. указывает, что относится к этому положительно, это будет очень прогрессивная и инновационная услуга.

Нотариус Полумордвинов О.И. считает, что так как цифровые активы необходимо относить к объектам наследования, соответственно они могут быть включены в завещание. Цифровое завещание – стало бы отличной новеллой, по мнению нотариуса, которую можно внедрить и использовать. По мнению нотариуса Полумордвинова О.И., реестр хранения цифровых активов – идея отличная, ее необходимо реализовать.

Вывод В:

На основании изложенного, Автором предлагается два варианта возможности наследования цифровых активов: через цифровое завещание и через реестр хранения цифровых активов. Оба варианта процедурно реализуемы, имеют большое практическое значение, с учетом того, что Республика Казахстан уже несколько лет назад взял курс на развитие цифровизации. Данные варианты существенно облегчат многие аспекты в нотариальной сфере, также, к ним возможно применить систему Блокчейн, которая поможет упростить передачу данных между серверами, людьми и госорганами.

2.3. Особенности разрешения наследственных споров, связанных с наследованием цифровых активов

Переходя к анализу судебной практики, стоит отметить, что в Республике Казахстан Автором не найдено ни одного судебного спора, связанного с цифровыми активами, в связи с чем, анализ будет проводиться на основе зарубежной судебной практики.

Пример А.

Пирон и Пригожин, договорившись заранее, представившись сотрудниками ФСБ, обманным путем вымогали деньги у потерпевшего гражданина А., в общей сумме ими было получено 5 млн. руб. и 99,7035 биткоинов, 2972150 DigiByte, 198700 BitShares (криптовалюта). Общая сумма ущерба по курсу на момент совершения правонарушений составляла 60 197 841 рубль 82 копейки³³.

При этом, суд устанавливает, что несмотря на то, что криптовалюта была переведена потерпевшим под воздействием угроз, согласно законодательству РФ обеспечение и юридически обязанные субъекты по виртуальным валютам отсутствуют. Также, Суд указывает, что криптовалюта не относится к объектам гражданских прав не урегулирована законодательством и, соответственно, не является предметом преступлений против собственности. В связи с чем Судом был исключен ущерб в размере 55 197 841 рубль 82 копейки (ущерб, причиненный переводом криптовалюты). В итоге, за потерпевшим судом признана сумма ущерба в размере 5 миллионов рублей (вместо понесенных 60 миллионов)³⁴.

Вывод: Данный пример показывает, что из-за отсутствия регулирования цифровых активов в стране мошенники могут проворачивать различные схемы и вымогать криптовалюту с людей, при этом не понеся ответственности в части возмещения суммы такого нанесенного ущерба. Потерпевшим в данном случае криптовалюта была приобретена за реальные деньги, однако, суд не признал такие «виртуальные» активы, тем самым потерпевший понес существенный ущерб на огромную сумму денег. Аналогичная ситуация в плане отсутствия законодательного регулирования цифровых активов, обстоит и в Республике Казахстан. В связи с чем, в целях недопущения подобных случаев, законодателю необходимо расширить

³³ Петроградский районный суд города Санкт-Петербурга. URL: https://pgr-spb.sudrf.ru/modules.php?name=sud_delo&srv_num=1&name_op=case&case_id=444310392&case_uid=50abe2b5-3eda-48f1-875c-e7270271f66a&delo_id=15400067

³⁴ Объединенная пресс-служба судов Санкт-Петербурга. URL: <https://t.me/SPbGS/5607/>

понятие цифровых активов и отнести к ним предлагаемое автором виртуальное имущество.

Пример Б.

Иванов был признан банкротом и в отношении него была введена процедура реализации имущества. Конкурсный кредитор должника Суликов обратился в суд с жалобой на то, что при определении конкурсной массы должника не была включена имеющаяся у должника и его семьи криптовалюта.

При этом, суд вынес постановление о том, что криптовалюта не относится к объектам гражданских прав и находится за пределами правового поля территории Российской Федерации³⁵. Тем самым, жалобу оставил без удовлетворения.

Пример В.

Обратная ситуация примеру Б произошла в городе Москва.

Царьков был также признан банкротом и в отношении него была открыта процедура реализации имущества. Определением суда первой инстанции финансовому управляющему отказано в удовлетворении требования относительно включения содержимого криптокошелька, находящегося в телекоммуникационной сети "Интернет" в конкурсную массу гражданина-должника Царькова И.И. и обязанности гражданина-должника Царькова И.И. передать финансовому управляющему доступ к криптокошельку (передать пароль).

При этом, суд первой инстанции также исходил из того, что криптовалюта не является объектом гражданских прав и находится вне правового регулирования. Однако, судом апелляционной инстанции было вынесено постановление об отмене определения суда первой инстанции. Суд посчитал, что так как закрытый перечень объектов гражданских прав отсутствует, возможно широкое толкование «иного имущества», тем самым отнес криптовалюту к иному имуществу, и постановил включить криптовалюту в конкурсную массу должника³⁶.

О неоднозначности толкования цифровых активов, как объектов гражданских прав, указывает Мхитарян Л.Ю. в своей работе «Развитие института наследования в России: к вопросу о необходимости включения цифровых активов в наследственную массу». В работе указываются иные примеры, однако, решения судов отличаются тем, что одни относят

³⁵ Постановление арбитражного суда кассационной инстанции Ф06-38270/2018 по делу № А57-21957/2017

³⁶ Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 15.05.2018 № 09АП-16416/2018 по делу № А40-124668/2017

цифровые активы к объектам гражданских прав, а другие нет, что говорит о необходимости единообразия.

Вывод: Пример Б и пример В отражают необходимость регулирования цифровых активов в гражданском законодательстве, которая обязательна для единообразного толкования норм законодательства, а также необходима в целях предупреждения аналогичных противоречий в судебной практике. Учитывая, что в законодательстве РК предлагаемые автором в широком понятии цифровые активы также не отнесены к объектам гражданских прав, который при этом, остается открытым.

Пример Г.

Недавним ярким примером необходимости регулирования цифровых активов стала пара из Москвы. 4 декабря 2020 года пара решила расторгнуть брак и разделить совместно нажитое имущество, однако, помимо обычной имущественной массы, на протяжении многих лет пара вела совместный Инстаграм аккаунт, в котором 1 миллион подписчиков и доход от которого составляет 300 тысяч рублей в месяц³⁷. Он и стал главным вопросом в возникшем споре. Так как в законодательстве РФ понятие «цифровых активов» взято узко, также, как и в законодательстве РК, то трактовать социальную сеть в качестве цифрового актива не представляется возможным, однако, споры начинают возникать все больше. Чем закончилось данное резонансное дело – неизвестно, так как дело носит закрытый характер, однако, по сведению Адвоката одной из сторон, стороны могли бы прийти к мировому соглашению³⁸.

Также, примеры из практики привел нотариус Полумордвинов О.И., он указал, что к аккаунту может быть привязан бизнес, в настоящее время это очень популярно, иметь бизнес-аккаунты, однако, они не являются объектом гражданских прав. «У нас этот вопрос часто возникает на уровне продажи бизнеса, вот пришли клиенты, хотят продать свой инстаграм, потому что к нему привязаны реальные клиенты, реальная работа, как это оформить? - мы разводим руками, потому что мы не можем это продать» - говорит Полумордвинов О.И.

Вывод С: Автор считает, что такого рода ситуации прямо подтверждают доводы автора относительно того, что термин «цифровых активов», введенный в законодательство РК, взят очень узко, и завтра, при

³⁷ Zakon.ru. Суд поделит общий Instagram супругов. URL: https://zakon.ru/discussion/2020/12/04/sud_podelit_obschij_instagram_suprugov_neobychnyj_spor_rassmotryat_v_moskve/

³⁸ Адвокат объяснил ценность Instagram-аккаунта, который супруги делят при разводе. URL: <https://360tv.ru/news/obschestvo/podpischikov-tam-bolshe-milliona-advokat-rasskazal-o-razdele-sovmestnogo-instagram-akkaunta-paroj-moskvicej/>

возникновении подобных споров, суды не смогут правильно истолковать и разрешить спор, ввиду отсутствия прямого законодательного регулирования данного вопроса.

Говоря о рекомендациях по разрешению возникающих на практике споров, в первую очередь следует на законодательном уровне урегулировать понятие и виды цифровых активов и цифровых прав, затем внедрить описанные автором механизмы по их хранению, а также наследованию, после чего дать судам рекомендации по толкованию внесенных норм.

Заключение

Перед написанием диссертационного исследования Автором были поставлены определенные задачи, которые были выполнены в полном объеме.

Во-первых, автором было определено понятие цифровых активов. По мнению Автора, под цифровыми активами понимается цифровая запись в информационной системе, которая может являться цифровым средством обмена, расчётной единицей, средством учета, сохранения стоимости, и удостоверяет право на имущество или иные объекты гражданских прав, представляющая экономическую, или иную, материальную, не экономическую ценность.

Во-вторых, Автором была дана классификация цифровым активам. Они были поделены на виртуальное имущество (имущественные права) и виртуальные личные неимущественные блага и права, связанные с имущественными.

В-третьих, Автором было установлено место цифровых активов в составе наследства.

В-четвертых, цифровые активы рассмотрены Автором с точки зрения объекта завещаний. Объекты завещаний были поделены Автором на соответствующие подвиды исходя из их видового признака и временного признака. Также, Автором предлагает урегулирование цифровых активов в широком толковании в целях возможности их отнесения в объектам завещания.

В-пятых, Автором раскрыты особенности принятия «цифрового наследства». Проанализировано множество социальных сетей на предмет возможности передачи аккаунтов по наследству, исследована криптовалюта с точки зрения возможностей ее перехода к наследнику.

В-шестых, Автором предложена типовая форма цифрового завещания и реестра хранения цифровых активов, раскрыта их практическая полезность и процедурность реализации. Данные варианты позволят передать все имеющиеся у правообладателя цифровые активы его наследникам, что поможет предотвратить их потерю. Также предложены соответствующие изменения в законодательные акты РК, в части введения и урегулирования данных предложений.

В-седьмых, Автором проанализированы особенности разрешения споров, связанных с цифровыми активами. Автором проанализированы 4 кейса, произошедшие на территории Российской Федерации, которые напрямую отражают необходимость урегулирования цифровых активов в более широком толковании, чем они закреплены сейчас. Помимо этого,

Автором даны общие рекомендации по разрешению споров, возникающих на практике.

Также, в ходе исследования были опрошены нотариус города Алматы Макешева А.Б. и нотариус города Нур-Султан Полумордвинов О.И., которые поделились своим мнением относительно предложений, выносимых Автором в данной работе. В целом работа несет в себе большую практическую значимость.

Список использованной литературы

Нормативные правовые акты:

1. Гражданский кодекс РК (Общая часть) от 27 декабря 1994 года (с изменениями и дополнениями по состоянию на 16.01.2021 г.) URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1006061
2. Гражданский кодекс РК (Особенная часть) от 01 июля 1999 года № 409-I (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.) URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1013880
3. Закон РК «Об информатизации» от 24 ноября 2015 года № 418-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.) URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=33885902
4. Закон Республики Казахстан от 7 января 2003 года № 370-II «Об электронном документе и электронной цифровой подписи» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 25.06.2020 г.) URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1035484#pos=91;0
5. Закон Республики Казахстан от 14 июля 1997 года № 155-I «О нотариате» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 15.02.2021 г.) URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1008028#pos=1340;-54
6. Закон Республики Казахстан от 15 февраля 2021 года № 5-VII «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам нотариата» URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=37421977#pos=18;17
7. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 29 июня 2009 года № 5 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о наследовании» (с изменениями от 31.03.2017 г.) URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30425715

Нормативные правовые акты зарубежных стран:

8. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 09.03.2021) URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/8568bf88dfcddf96ec39cedc2444c36c998fbde3/
9. Ley Orgánica 3/2018, de 5 de diciembre, de Protección de Datos Personales y garantía de los derechos digitales (Закон о защите персональных данных и гарантированных цифровых правах) URL: <https://boe.es/buscar/act.php?id=BOE-A-2018-16673>

Научная и учебная литература:

10. Connor J. Digital Life after Death: The Issue of Planning for a Person's Digital Assets after Death // Texas Tech Law School Research Paper. 2011. No.

2. P. 2 — 22; Banta N. Inherit the Cloud: The Role of Private Contracts in Distributing or Deleting Digital Assets at Death // Fordham Law Review. 2014. Vol. 83. No. 799.

11. David Nelmark. Virtual Property: The Challenges of Regulating Intangible, Exclusionary Property Interests such as Domain Names, 3 Nw. J. Tech. & Intell. Prop. 1 (2004). URL: <http://scholarlycommons.law.northwestern.edu/>

12. Laurent Sermet. The European Convention on Human Rights and property rights. Human rights files, N 11 rev. Council of Europe Publishing. URL: <http://www.echr.coe.int/>

13. Pike G.H. Legal Issues: What to Do with Your Digital Life. URL: <http://dx.doi.org/10.2139/ssrn.2963660>

14. Satoshi Nakamoto. Bitcoin: A Peer-to-Peer Electronic Cash System. URL: <https://bitcoin.org/bitcoin.pdf>

15. Аман А. Кульжабаев А. Ночевная В. Правовая квалификация цифровых активов и их видов через призму законодательства РК и международной практики. Дипломная работа.-2019.

16. Воронкова Д.К., Воронков А.С. Цифровые права как объекты гражданских правоотношений // Международный журнал гуманитарных и естественных наук. №5-1. 2019. С. 169-171.

17. Карцхия А.А. Новеллы гражданского кодекса РФ: цифровые права и новые технологии // Нотариальный вестник. 2019. №9. С. 6-16.

18. Конобеевская И.М. Цифровые права как новый объект гражданских прав // Известия саратовского университета. Новая серия. Серия: экономика. Управление. Право. Том 19. №3. 2019. С. 330-334.

19. Лазаренкова О.Г. К вопросу о цифровых правах, а также цифровой учетной записи в наследственных правоотношениях // Наследственное право. 2019. №3. С. 24-27.

20. Лаптев В.А. Цифровые активы как объекты гражданских прав // Вестник Нижегородской академии МВД России. 2018. №2. С. 199-204.

21. Мефодьева К.А. Цифровые данные как объект гражданско-правового регулирования в Германии, США и России. Диссертация. 2019 URL: <https://www.dissercat.com/content/tsifrovye-dannye-kak-obekt-grazhdansko-pravovogo-regulirovaniya-v-germanii-ssha-i-rossii>

22. Мхитарян Л.Ю. Развитие института наследования в России: к вопросу о необходимости включения цифровых активов в наследственную массу // Пермский юридический альманах. №2. 2019. С. 283-289.

23. Наследственное право: постатейный комментарий к статьям 1110–1185, 1224 Гражданского кодекса Российской Федерации [Электронное издание. Редакция 1.0] / Отв. ред. Е.Ю. Петров. – М.: М-Логос, 2018. – 656 с. (Комментарии к гражданскому законодательству #Глосса.) ISBN 978-5-9500177-7-3 URL: <https://m-lawbooks.ru/index.php/product/nasledstvennoe->

pravo-postateynyiy-kommentariy-k-statyam-1110-1185-1224-grazhdanskogo-kodeksa-rossiyskoy-federatsii-pod-obshhey-redaktsiye-yu-petrova/

24. Научно-технический энциклопедический словарь URL: <https://gufo.me/dict/scientific/ЦИФРОВОЙ>

25. Нестерова И.А. Правовое регулирование отношений, возникающих при использовании облачных технологий. Диссертация. Москва, -2017.

26. Ночевная В.В. НАСЛЕДОВАНИЕ УЧЕТНЫХ ЗАПИСЕЙ В СОЦИАЛЬНЫХ СЕТЯХ // Теоретические аспекты юриспруденции и вопросы правоприменения: сб. ст. по материалам XXXV Международной научно-практической конференции «Теоретические аспекты юриспруденции и вопросы правоприменения». – № 5(35). – М., Изд. «Интернаука», 2020. URL: <https://www.internauka.org/authors/nochevnaya-viktoriya-vladislavovna>

27. Обращение в Твиттер по поводу учетной записи умершего члена семьи. Смерть пользователя URL: <https://help.twitter.com/ru/managing-your-account/contact-twitter-about-a-deceased-family-members-account/>

28. Панарина М.М. Наследование аккаунта в социальных сетях и вопросы цифрового наследования: правовое исследование // Наследственное право. 2018. №3. С. 29-30.

29. Пользовательское соглашение Facebook URL: <https://www.facebook.com/legal/terms/>

30. Правила пользования сайтом ВКонтакте URL: <https://vk.com/terms/>

31. Савицкая К.Д. Институт цифрового наследования: особенности правового регулирования на примере Соединенных Штатов Америки // Вестник полочкого государственного университета. Серия D: Экономические и юридические науки. № 6. 2015. С. 154-158.

32. Самостроенко Г.М., Сулима Е.П. «Цифровое» наследство как фактор развития предпринимательства в области защиты персональных данных // Среднерусский вестник общественных наук. Том 12. №1. 2017. С. 252-258.

33. Служба поддержки ОК.ru URL: <https://ok.ru/help/2/17/111/FQ/>

34. Служба поддержки ВКонтакте URL: <https://vk.com/faq18466/>

35. Справочный центр Google URL: <https://support.google.com/accounts/answer/3036546?hl=ru/>

36. Тащилина В.В. Перспективы влияния цифровизации на форму завещания. Научная статья. URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=37579535#pos=6;-106/

37. Толкование завещания. Диденко А.Г. Научная статья. URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=30077044)

38. Толковый словарь Ожегова URL: <https://slovarozhegova.ru>

39. Условия пользования Instagram URL: https://www.facebook.com/help/instagram/264154560391256?helpref=uf_permalink/
40. Условия пользования Instagram URL: <https://www.facebook.com/help/instagram/581066165581870/>
41. Условия пользования Instagram URL: https://www.facebook.com/help/instagram/231764660354188?helpref=uf_permalink/
42. Хрусталева А.В. Электронные денежные средства как объект гражданского правоотношения: Диссертация. Санкт-Петербург, -2018.
43. Шукшина Ж.А. Конституционное регулирование права наследования. Диссертация. -2012 URL: https://www.sgu.ru/sites/default/files/dissnews/old/synopsis/avtoref_51.pdf
44. Яценко Т.С. Наследование цифровых прав. // Наследственное право. 2019. № 2

Кейсы:

1. Москва24. Facebook хранит около 20 миллионов аккаунтов умерших людей URL: <https://www.m24.ru/articles/utraty/08112016/121481/>
2. Петроградский районный суд города Санкт-Петербурга. URL: https://pgr--spb.sudrf.ru/modules.php?name=sud_delo&srv_num=1&name_op=case&case_id=444310392&case_uid=50abe2b5-3eda-48f1-875c-e7270271f66a&delo_id=1540006/
3. Объединенная пресс-служба судов Санкт-Петербурга. URL: <https://t.me/SPbGS/5607/>
4. Постановление арбитражного суда кассационной инстанции Ф06-38270/2018 по делу № А57-21957/2017.
5. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 15.05.2018 № 09АП-16416/2018 по делу № А40-124668/2017.
6. Zakon.ru. Суд поделит общий Instagram супругов. URL: https://zakon.ru/discussion/2020/12/04/sud_podelit_obschij_instagram_suprugov_neobychnyj_spor_rassmotryat_v_moskve/
7. Адвокат объяснил ценность Instagram-аккаунта, который супруги делят при разводе. URL: <https://360tv.ru/news/obschestvo/podpischikov-tambolshe-milliona-advokat-rasskazal-o-razdele-sovmestnogo-instagram-akkaunta-paroj-moskvichej/>

Приложение 1.
Типовая форма цифрового завещания.

ЦИФРОВОЕ ЗАВЕЩАНИЕ

Город (автоматически указывается системой), Республика Казахстан
ДАТА (автоматически указывается системой)

Время (автоматически указывается системой)

Я, ФИО, дата рождения, ИИН, адрес прописки (автоматически указывается системой после подписания с помощью ЭЦП),

Настоящим завещанием делаю следующее распоряжение:

Передаю следующие цифровые активы (цифровые права):

1. Наименование сервиса (социальной сети, платформы, и пр), логин, пароль (будет введен в специальную ячейку с последующей шифровкой);

2. - _____ -

3. - _____ -

Также, все имущество, которое ко дню моей смерти будет мне принадлежать, где бы оно ни находилось, в чем бы оно ни заключалось, в том числе _____

завещаю **ФИО, ИИН, дата рождения, адрес прописки** (автоматически указывается системой после ввода ИИН наследника)

2) С содержанием ст.ст. 1050, 1053, 1054, 1069 Гражданского кодекса Республики Казахстан (система укажет ссылки на данные статьи, чтобы наследодатель мог ознакомиться), а также последствия, смысл и значение нотариального действия, мне, **ФИО** (автоматически указывается системой после подписания ЭЦП), понятно. (система попросит поставить соответствующую галочку о принятии данных положений и их подписании).

3) Текст завещания составлен мною лично и соответствует моему действительному волеизъявлению. (система попросит поставить соответствующую галочку о принятии данных положений и их подписании).

4) Настоящее завещание составлено в электронной форме на платформе ЕНИС, которое будет храниться в ней до момента смерти наследодателя и может быть в последующем изменено через Личный кабинет с помощью согласия на изменения путем подписания ЭЦП. (система

попросит поставить соответствующую галочку о принятии данных положений и их подписании).

ЭЦП Наследодателя
Верификация Digital ID

Дата (автоматически указывается системой после подписания ЭЦП нотариусом) настоящее завещание удостоверено мной, ФИО нотариуса, данные о лицензии (автоматически указывается системой после подписания ЭЦП нотариусом).

Зарегистрировано в реестре за № (автоматически указывается системой после подписания ЭЦП)

ЭЦП Нотариуса
Верификация Digital ID