



ÖSTERREICHISCHE
FMA · FINANZMARKTAUFSICHT

FINANZMARKTRECHTLICHE ASPEKTE VON NFTS

Florian Dafinger
Wien, 24.11.2022



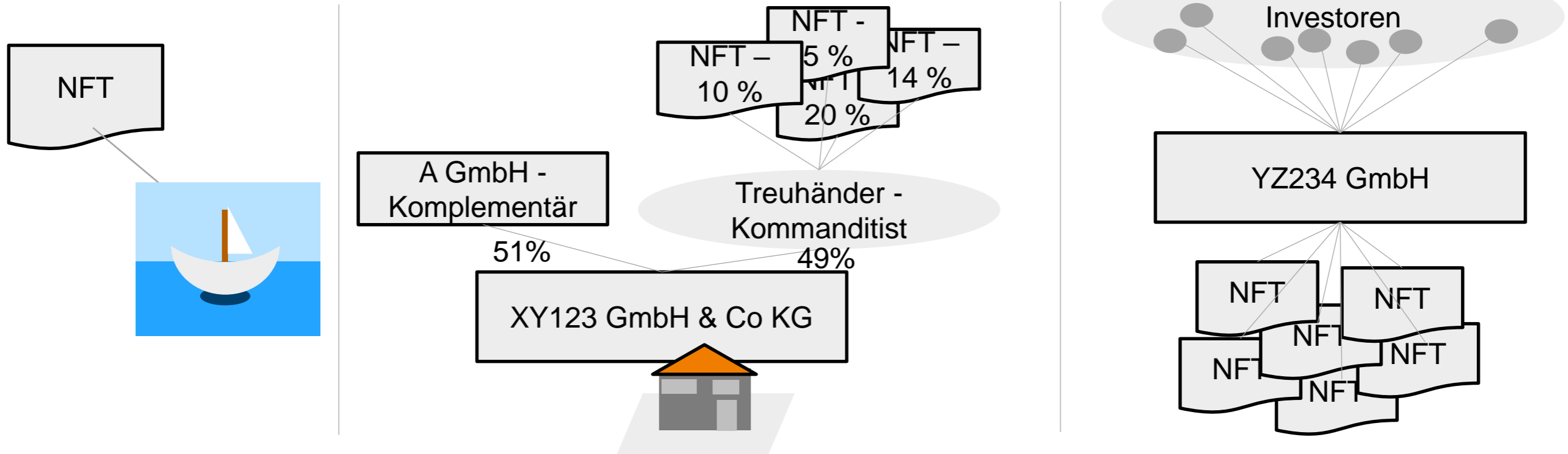
■ Überblick

■ NFTs im Finanzmarktaufsichtsrecht

■ Ausblick und Resümee

ÜBERBLICK – NFTS IM FINANZMARKTRECHT

- Keine Legaldefinition, Bezeichnung als NFT keine rechtl. Bedeutung
- Charakteristika in der Regel: Wertdarstellung auf DLT-Basis; Einzigartig, nicht austauschbar, an sich nicht weiter teilbar
 - Aber: Fraktionalisierung
- Diverse Ausgestaltungen und Anwendungsbereiche – Fiktive Fallbeispiele:



ÜBERBLICK - AUFSICHTSGESETZE

Voraussetzung: Inlandsbezug

PFLICHTEN

Konzessionspflicht

Prospektpflicht

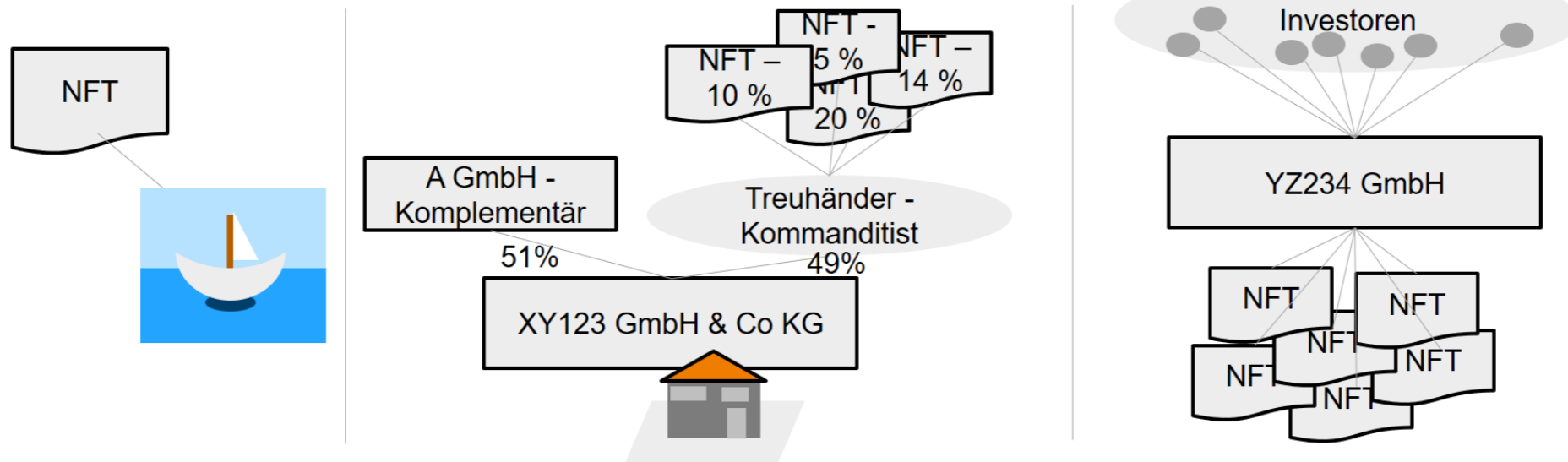
Registrierungspflicht

RECHTSGRUNDLAGEN

- Bankwesengesetz (BWG)
 - Wertpapieraufsichtsgesetz 2018 (WAG 2018)
 - Zahlungsdienstegesetz 2018 (ZaDiG 2018)
 - Alternative Investmentfonds Manager-Gesetz (AIFMG)
 -
-
- Kapitalmarktgesetz 2019 (KMG 2019)
 - Verordnung (EU) 2017/1129 (ProspektVO)
-
- Finanzmarkt-Geldwäschegesetz (FM-GwG)

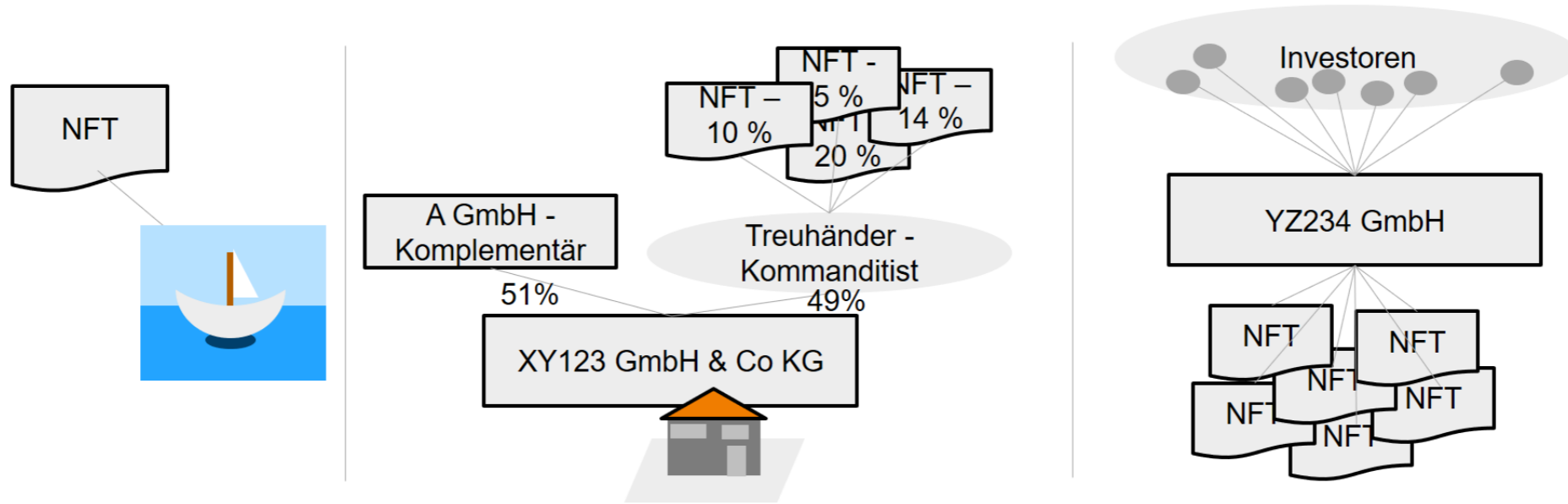
KONZESSIONSPFLICHT FÜR BANKGESCHÄFTE GEM § 4 ABS 1 IVM § 1 ABS 1 BWG

- § 1 Abs 1 Z 1 BWG: Die Entgegennahme **fremder Gelder** zur Verwaltung oder als Einlage
- § 1 Abs 1 Z 3 BWG: Der Abschluß von **Geld** kreditverträgen und die Gewährung von **Geld** darlehen



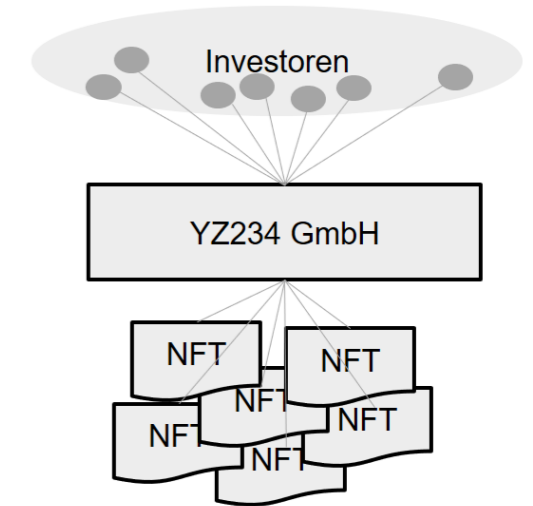
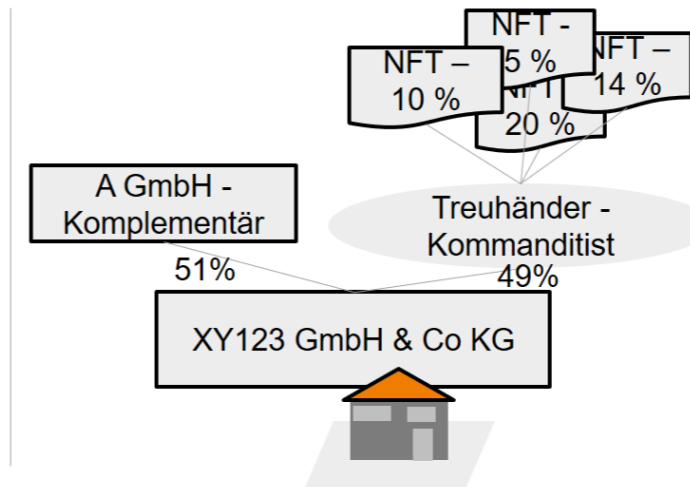
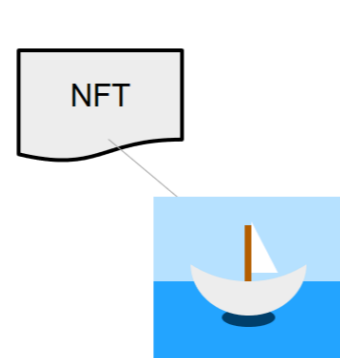
KONZESSION ALS AIFM FÜR VERWALTUNG VON AIF GEM § 4 ABS 1 AIFMG

- Wenn von einer **Mehrzahl von Anlegern Kapital** eingesammelt wird, welches nach einer **festgelegten Anlagestrategie** investiert, und der **Nutzen (der Gewinn) an die Anleger** weitergeben wird, sprechen gute Gründe für das Vorliegen eines Alternativen Investmentfonds



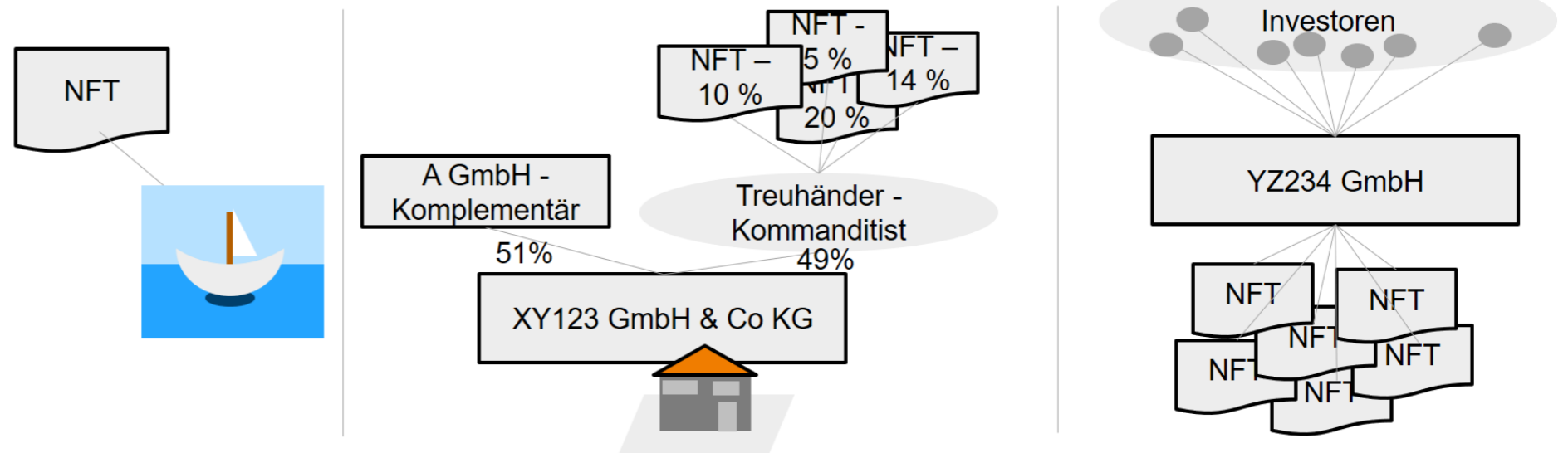
PROSPEKTPFLICHT FÜR ÖFFENTLICHES ANGEBOT

- Art 3 Abs 1 ProspektVO
 - NFT als übertragbares Wertpapier?
 - Handelbarkeit: Mindestmaß an Standardisierung
 - Ausnahmen gem Art 1 Abs 4 ProspektVO
- § 2 Abs 1 KMG 2019
 - Vermögensrecht?
 - Risikogemeinschaft?
 - Ausnahmen gem § 3 KMG 2019



REGISTRIERUNGSPFLICHT FÜR DIENSTLEISTER IN BEZUG AUF VIRTUELLE WÄHRUNGEN GEM § 32A FM-GWG

- § 2 Z 21 FM-GwG: Legaldefinition der virtuellen Währung
 - Als Tauschmittel akzeptiert
- FATF: NFTs that are unique, and used in practice as **collectibles rather than as payment or investment instruments**, are not VAs generally speaking for the purpose of the FATF Standards. Nevertheless, jurisdictions should apply the FATF Standards on VAs to NFTs in cases they **perform the same function as VAs** (used for payment or investment purpose). Quelle: FATF, [Updated Guidance for a Risk-Based Approach for Virtual Assets and Virtual Asset Service Providers \(fatf-gafi.org\)](https://www.fatf-gafi.org/publications/fatfpublications/documents/Updated-Guidance-for-a-Risk-Based-Approach-for-Virtual-Assets-and-Virtual-Asset-Service-Providers.pdf), 37.



PROPOSAL FOR A REGULATION ON MARKETS IN CRYPTO-ASSETS – 2020/0265 (COD)

- Art 2 (2a): This Regulation **does not apply to crypto-assets that are unique and not fungible** with other crypto-assets.
- Recital 6b: „The **fractional parts** of a unique and non-fungible crypto-asset should not be considered unique and not fungible. The issuance of crypto-assets as non-fungible tokens in a **large series or collection** should be considered as an indicator of their fungibility.“ Außerdem: **Substance over form**.
- Recital 6a: **ESMA Guidelines**: „The guidelines should also help to better understand cases in which crypto-assets that are otherwise considered to be unique and not fungible with other crypto-assets might be qualified as financial instruments“

FINANZMARKTAUFSICHTSRECHT AUCH AUF NFTS ANWENDBAR

- Bestehendes Aufsichtsrecht kann anwendbar sein
 - Abhängig vom Krypto-Asset sowie
 - vom zugrundeliegenden Geschäftsmodell
- Regulierung durch MICAR (?)
 - An sich wohl nicht im Anwendungsbereich, aber
 - Ausnahmen möglich
- Jedenfalls: Einzelfallbeurteilung

FINANZMARKTAUFSICHT ÖSTERREICH

■ Kompetenz

■ Kontrolle

■ Konsequenz