

## תרמיות בשוק ואשמת הרגולטור / אלה רוזנברג

בשבוע שעבר חזינו באשרור רגולציית השווקים בנכסים קריפטוגרפים באיחוד האירופי (MICA) על ידי הפרלמנט האירופי, דבר שמשמעותו היא ככל הנראה שחלק מאי-הודאות לגבי לנכסים קריפטוגרפים תיפתר ברמה זו.

יחד עם זאת, מרבית ההונאות בקריפטו אשר קרו בשנים האחרונות, מקורן בפעילות לא רגולטורית של סחר בנגזרות מט"ח (פורקס), שהתפתחו מהונאות האופציות הבינאריות ועל כן הגורמים הרגולטורים ברחבי העולם, אשר לא פתרו בעיות אלה בצורה מיטבית, נמצאים תחת זכוכית מגדלת. על בנקים מרכזיים ויחידות חקירה כלכליות אשר אחראים על הרישוי של פלטפורמות מסחר ושל רישיונות קריפטו אקסציינג', הוטלה ביקורת נוקבת ביותר על ידי הרשות האירופית לאחזקות ושווקים, כמו גם על ידי צרכנים שסומנו כחשודים בהונאות פיננסיות או הונאות קריפטו ופורקס. הדבר מוביל לשאלת האחריות המתבקשת והמעקב הפיננסי של הרגולטור.

צוותי ציות אשר יוצרים את מערך הרישוי והביקורת על הרישיונות נמצאים בעימות בעייתי אשר מזכיר את מלכוד-22. מצד אחד, צוותי הציות צריכים לבחון כמות בלתי סבירה של מידע שמוגשים לרגולטור, ללא אופציה אמיתית להוציא את המוץ מהתבן ולזהות את ההעברות הבעייתיות מפאת הכמות הגבוהה של החומרים המוגשים. בעיה זו הועלתה על ידי היחידה למודיעין פיננסי באסטוניה באוגוסט, 2020, כאשר כמות הקריפטו אקסציינגים אשר ביצעו הונאות עלתה על כמות המוסדות הפיננסיים הלגיטימיים, וכתוצאה מכך היחידה החליטה לבטל את מרבית הרישיונות והעלתה את הרף הרגולטורי לרמה מטרידה. זו, כמובן, אינה התוצאה אשר רבים ציפו לה. צרכנים של הפלטפורמות וגם הרגולטורים הבינלאומיים (לא ברמה המדינית) נמצאים תחת הרושם שלא הושמו הגבלות מספקות. לכן, דיגיטציה של מניעת הלבנת הון הפכה להיות מקור חשוב ומהותי ליחידות מודיעין פיננסיות.

במקרים בהם יחידות אלה נתקעו עם זיהוי האנומליות בדוחות מניעת הלבנת הון הרבעוניות שמוגשים על ידי המוסדות הפיננסיים, ניתן להסיק כי היחידות לפחות ינסו למצוא פתרון מראש, ולא פתרון פוסט-מורטום, שיכול לזהות פעילות מכסף ממשלתי למטבעות קריפטו, ולהיפך. מקרה זה זהה גם לסוגיות של ספקי נזילות ועושי שוק, אשר גם זהו לאחרונה כמקור לפעילות הלבנת הון ומימון טרור.

טיעון זה גם הועלה ע"י קבוצת אגמנט בפגישתם האחרונה, בהמלצות הFATF וגם בעדכונים האחרונים של הרשות לפיקוח הבנק האירופי. יחד עם זאת, הסקנדלים האחרונים, ההמלצות של הארגונים הבינלאומיים וגם תנאי השוק מובילים למסקנה בלתי מתפשרת לפיה קיים צורך אינהרנטי במערכות בינה מלאכותית של מניעת הלבנת הון לפתור את בעיית העומס על הרגולטורים וצוותי הציות שלהם על מנת לצמצם את כמות הלחץ הביקורתי על הרגולטורים.

בדיוק כפי שההונאות האופציות הבינאריות התפתחו להונאות מט"ח ולאחר מכן להונאות הנזלת מטבעות קריפטוגרפים, הביקורת שהרגולטורים נחשפים אליה כרגע יכולה להיפתר על ידי מערכות מבוססות בינה מלאכותית של מניעת הלבנת הון שיוכלו לזהות העברות בעייתיות, לפני האישור של הדוחות הרבעוניים או השנתיים, ולא במהלך חשיבה לאחור.

טכנולוגיות כאלה, כמו המערכת של חברת אס.אנ.איי הישראלית, כבר קיימות בשוק, אף שהרגולטורים מאוד הססנים לאפשר לחברות פרטיות להתקין את הטכנולוגיות שלהם במערכות הממשלתיות, גם ברמה של מערכות הפעלה שיופעלו על ידי הרגולטור. גישה זו צריכה להשתנות, בעיקר מכיוון שזה בלתי אפשרי מבחינה אנושית לעבד כמות כזו של חומר רגולטורי. רגולטורים יכולים להיות תחת הרושם כי הם נמצאים תחת הביקורת והם אחראים למדינות תחתם הם עובדים בלבד, אך בשוק של היום רגולטורים אחראים גם למשתמשי קצה של המוסדות הפיננסיים אשר הם נותנים להם רישוי, ואשר נותרים לחסדיהם של המוסדות הפיננסיים.

\* הגב' אלה רוזנברג היא חלק ממשד אפיק ושות' ([www.afiklaw.com](http://www.afiklaw.com)) ועיקר התמקדותה הוא ברגולציה וחוק אירופאי בתחומי הפינטק, הביטחון, האמנות, הגנת הפרטיות וקרנו ימי. הגב' רוזנברג היא בעלת ניסיון רב ברישוי של בורסות קריפטו ובנקים דיגיטלים באירופה, הטמעה של תקנות מניעת הלבנת הון וכספי טרור בחברות בטחוניות, מוסדות פיננסיים וגלריות אמנות, פיתוח מערכות רג-טק, טוקנזציה של קרנו ימי, הקמה והדרכה של צוותי ציות, והקמת מערך ממשל תאגידי, מניעת הלבנת הון ופרטיות לחברות הנסחרות באירופה. היא משמשת כמומחית מובילה לדין אירופאי במזרח התיכון ומפרסמת בעיתונים כלכליים ובטחונים. הגב' רוזנברג היא בעלת תואר ראשון בדין אירופי מאוניברסיטת מסטריכט ותואר שני בדין מסחרי וחברות מאוניברסיטת ארסמוס רוטרדם. אין בסקירה כללית זו משום ייעוץ משפטי כלשהו ומומלץ להיוועץ בעורך דין המתמחה בתחום זה בטרם קבלת כל החלטה בנושאים המתוארים בסקירה זו. לפרטים נוספים: 03-6093609, או באמצעות הדואר האלקטרוני: [afiklaw@afiklaw.com](mailto:afiklaw@afiklaw.com)

## **Fraud and Regulator's Fault / Ella Rosenberg\***

Last week we witnessed the approval of MiCA, the Markets in Crypto Assets Regulation of the EU, by the European Parliament, which means that finally some of the uncertainty when it comes to crypto assets, will be resolved on a pan-European level.

With that said, as the majority of crypto frauds that took place during the past few years, have stemmed from the un-regulated CFD trading platforms, that have evolved from the binary options schemes, a significant watchful eye, and also criticism has been placed upon regulators worldwide, that have not sufficiently tackled these issues. Central banks and financial intelligence units (FIUs), that are in charge of the licensing of the trading platforms and of the crypto exchanges, have been scrutinized both by the European Securities and Markets Agency (ESMA), but also by consumers that were targeted by CFD boiler rooms and other crypto-forex frauds. This leads to the question of accountability and of traceability by the regulators.

The compliance teams that form the licensing and inspection of the licenses are caught in a severe tackle of Catch-22. On the one hand, the compliance teams need to examine an infinite amount of data submitted to the regulator, without an option to screen or detect the unusual or suspicious transactions due to their high volume of material submitted. This issue was raised by the Estonian FIU back in August 2020 when the amount of fraudulent crypto exchanges surpassed the amount of legitimate financial institutions, and as, such the Estonian FIU decided to cancel the majority of licenses and increased the regulatory threshold to an alarming degree. Yet, this is not the response many have wished for. The consumers of the platforms and also the international regulators (not on a Member State level) are under the impression, that sufficient safeguards were not taken. Hence, the issue of digitalization of the AML process has become a much-needed resource of the FIUs.

In cases where the FIU were stuck with the detection of anomalies in the AML quarterly reports by the financial institutions, it was presumed that the FIUs will at least try and find a solution, and not a post-mortem one, that will enable any sort of detection of fraudulent activity from FIAT currency to crypto currency and vice versa. This is the same case also for liquidity providers and for market makers, who have been also highlighted for money laundering and terrorist financing cases.

A similar argument was also raised by the Egmont Group in their last meeting and also in the FATF Recommendations, and has been highlighted by the recent updates to the EBA Recommendations. Thus, the recent scandals, the recommendations of the international organizations and the market conditions all lead to the unescapable conclusion- that there is an inherent need for AML AI technologies to solve the overload on the regulators and their respective compliance teams and to minimize the amount of criticized duress on the regulators.

Just as much as the binary options schemes have evolved into CFD frauds, which in turn evolved into crypto liquidity frauds, the criticism pouring over the regulators heads may be solved by implementing the correct AML AI technology that should detect the problematic transactions, prior to the approval of the quarterly or yearly license, and not in retrospect.

Technologies such as the *SNI Dark Web Scanner*, are now available in the market, yet regulators are hesitant to involve private companies' technology, white-labeled or not. This approach should change, mainly because it is not humanly possible to assess the amount of regulatory material received. Regulators may be of the impression that they are accountable to their respective states only, yet in today's market regulators are also accountable to their respective end-clients, the financial institution's clients who are left to the mercy of the financial institution.

---

\* Ms. Rosenberg is part of in the office of Afik & Co. ([www.afiklaw.com](http://www.afiklaw.com)) and she focuses on EU Law and regulation within the financial, defence, art, privacy and maritime sectors. She has broad experience in digital banking and crypto licensing, implementation of AML/CTF regulatory frameworks for defence companies and art galleries, regtech software, tokenization of maritime logistics, formation of compliance teams, and NFT regulatory best practices, and EU Corporate Governance, AML and Privacy for publicly listed companies. She serves as the leading of contact of EU Law in the Middle East, and has published at defence and financial magazines. Holds an LLB in EU Law from the European Law School, Maastricht University and an LLM in Company and Commercial Law from Erasmus School of Law, Erasmus University Rotterdam. Nothing herein should be treated as a legal advice and all issues must be reviewed on a case-by-case basis. For additional details: +972-3-6093609 or at the e-mail: [afiklaw@afiklaw.com](mailto:afiklaw@afiklaw.com)