

Опцион на заключение договора и опционный договор в российском праве*

В настоящей статье рассматриваются две модели опциона, существующие в российском законодательстве, — опцион на заключение договора и опционный договор. Автор анализирует экономическую природу и правовую сущность опциона и его отличие от предварительного договора. Большая часть работы посвящена существенным условиям опциона на заключение договора: его предмету, форме, срокам, гарантиям сторон, вопросу опционной премии, а также обороноспособности опциона.

Ключевые слова: опцион на заключение договора, опционный договор, существенные условия договора, опционная премия, предварительный договор.

This article considers two option models existing in the Russian legislation: option for conclusion of contract and optional contract. The author analyzes the economic nature and legal essence of option and its difference from preliminary contract. A large part of the work is devoted to material conditions of option for conclusion of contract: its subject, form, time limits, guarantees of the parties, issue of optional prime, and defense capacity of the option.

Key words: option for conclusion of contract, optional contract, material conditions of contract, optional prime, preliminary contract.

1. Понятие, экономическая и правовая сущность опциона

Федеральным законом от 08.03.2015 № 42 ФЗ в Гражданском кодексе Российской Федерации (далее — ГК РФ) были введены ст. 429.2 и 429.3, которые ввели в российское правовое пространство новый и одновременно старый институт опциона.

Опцион представляет собой договор, реализация которого зависит от одной из сторон — держателя опциона, которая получает безусловное право «активировать» опцион в сроки, в порядке и на условиях, предусмотренных в опционе. Держатель опциона может как воспользоваться этим правом, так и не воспользоваться.

* OPTION FOR CONCLUSION OF CONTRACT AND OPTIONAL CONTRACT IN THE RUSSIAN LAW

*Ralko Vasilij V.,
President of the Moscow City Notarial Chamber,
Candidate of Legal Sciences, Assistant Professor*

Сторона предоставляющая опцион находится в «ожидании» реализации держателем опциона его права. Платой за такое «ожидание» является опционная премия.

В теории такое одностороннее право называется секундарным. Это понятие было введено немецким цивилистом Эккелем, который понимал под секундарным правом возможность установить конкретное правоотношение посредством заключения односторонней сделки, которой противостоит не обязанность, а связанность другого лица действиями управомоченного субъекта¹.

Приведем пример такого договора: компания может заключить опцион на покупку актива, цена которого определяется биржей (нефть, золото и др.) по заранее фиксированной цене, тем самым минимизировав риск колебания цен на данный товар. Одновременно у ее контрагента, ожидающего покупки, с одной стороны, имеется надежда на то, что он сможет продать соответствующий актив, но, с другой стороны, имеется риск того, что опцион так и не будет реализован. Таким образом, опционная премия служит компенсацией риска для этой стороны. Это свидетельствует об алеаторном (рисковом) характере опциона².

Экономический смысл опциона заключается в том, что потери стороны, получающей опцион, ограничены (суммой опционной премии), а потенциально возможная прибыль при реализации опциона и заключении сделки не ограничена. В этом смысле модель опциона является крайне выгодной, в связи с чем широко применяется во всем мире.

С одной стороны, этот институт можно назвать «старым», потому что сама по себе модель опциона являлась одним из важнейших экономических инструментов на протяжении многих веков. Так, в качестве примера первого известного нам в истории опциона приводится случай из жизни знаменитого философа Фалеса Милетского, который заранее законтрактовал на весну все маслобойни в Милете и на Хиосе, причем заплатил за это невысокую цену (опционная премия). Урожай оливок был исключительно богатым, спрос на услуги маслобоя вырос, и Фалес освобождал их владельцев от обязательств по контракту на собственных условиях, нажив в процессе значительное состояние³.

Опционные соглашения присутствуют в законодательстве многих стран мира. Германское право, так же как и право многих других стран, признает опционный контракт (*Optionsvertrag*)⁴. Так же как и в отечественном законодательстве, он рассматривается невзирая на подписи обеих сторон договора как безотзывная оферта с длительным связывающим эффектом, которую одна из сторон вправе

¹ Агарков М.М. Обязательство по советскому гражданскому праву // Избранные труды по гражданскому праву. М., 2002. Т. 1. С. 279.

² См. подр.: Райнер Г. Деривативы и право / пер. Ю.М. Алексеев, О.М. Иванов. М.: Волтерс Клувер, 2005. С. 37–51.

³ См.: Талей Н.Н. Антихрупкость. Как извлечь выгоду из хаоса. М., 2014. С. 264–266.

⁴ Markesinis B., Unberath H., Johnston A. Op. cit. P. 78.

акцептовать в пределах установленного в опционном контракте срока⁵. Признает опционный договор (*option contract*) и американское право, под которым в США также понимают просто безотзывную оферту, подписанную обеими сторонами и вступающую в силу при поступлении акцепта от одной из сторон в пределах указанного в опционном договоре срока⁶.

Не были подобные соглашения диковинкой и для российского права. У нас опцион давно используется в контексте функционирования фондового рынка и биржевой торговли. Однако в связи с отсутствием детального регулирования в российском законодательстве договоры, заключенные по конструкции опциона, нередко становились причиной судебных разбирательств⁷.

Одновременно данный институт можно назвать новым для российского права, потому что впервые на законодательном уровне было дано определение опциона на заключение договора, указаны его существенные условия, а также требования к форме. На протяжении последнего десятилетия представители бизнеса и юридического сообщества были явно недовольны тем, что ГК РФ в ст. 429 предоставляет только одну модель — предварительного договора. Основная претензия к нему заключалась в том, что по условиям ст. 429 ГК РФ в предварительном договоре стороны фактически обязаны согласовать все существенные условия основного договора. Между тем запросы оборота требуют, чтобы стороны имели возможность на определенном этапе заключить предварительный договор, который бы содержал условия, например, позволяющие идентифицировать предмет основного договора, оставляя на более поздние стадии определение всех иных условий, отражающих весь комплекс будущих имущественных отношений, в том числе и существенные условия. Подобная сбалансированная конструкция позволила бы как обеспечить интересы участников оборота, желающих связать друг друга обязанностью заключить договор в будущем, но при этом более конкретные условия согласовать в ходе дальнейших переговоров, так и не предполагала бы возложение на суд, рассматривающий спор о понуждении к заключению договора, обязанности восполнять то, о чем не договорились сами стороны при заключении предварительного договора, присуждая лишь в пользу пострадавшей стороны убытки в том случае, когда условия предварительного договора не дают возможности определить условия основного договора⁸. Для реализации этих целей и был введен в российское законодательство институт опциона.

2. Опцион на заключение договора и опционный договор

В теории права выделяется два типа опционов и, соответственно, два варианта их правового регулирования:

1) опцион на заключение сделки. По такому опциону одна сторона в течение срока действия опциона обязана по требованию другой заключить договор на условиях, предусмотренных опционом;

2) опцион на запуск обязательств по уже заключенному договору. Эта модель опциона исходит из уже заключенного договора, исполнение обязательств по которому начинается с момента заявления соответствующего требования управомоченной стороны. Здесь же выделяется два подтипа такого опциона:

— **поставочный опцион.** Главное условие такого опциона — реальная поставка оговоренных в опционе товаров. П.А. Меньшенин указывает на то, что обязанность надписателя по такому договору заключается в передаче / принятии по требованию держателя опциона определенного товара. Товаром по опционному договору выступают движимые вещи, определяемые родовыми признаками, ценные бумаги, валютные ценности;

— **расчетный опцион.** Такой опцион не предполагает реальной передачи товаров. Интерес сторон сводится исключительно к разнице цен на заранее согласованный базисный актив. Обязанность сводится к уплате определенной денежной суммы — разницы между ценой, оговоренной в договоре, и ценой, фактически сложившейся на рынке на определенную дату (опцион на продажу), или разницы между ценой, фактически сложившейся на рынке на определенную дату, и ценой, определенной в договоре (опцион на покупку)⁹.

Чаще всего в законодательной практике тех или иных стран закрепляется одна из этих моделей регулирования опциона. Изначально разработчиками изменений в ГК РФ была выбрана первая модель — соглашение о предоставлении безотзывной оферты. Однако впоследствии решение было изменено, и в ГК РФ появились обе эти модели. С одной стороны, такое законодательное решение делает данный правовой инструмент более гибким, предоставляя сторонам свободу в разных вариантах его использования в зависимости от своих нужд. С другой стороны, некоторые специалисты обоснованно указывают на возможность возникновения в первое время терминологической путаницы и трудностей в определении правовой сущности того или иного соглашения¹⁰.

А) Опцион на заключение договора (ст. 429.2 ГК РФ)

В соответствии с п. 1 ст. 429.2 ГК РФ опцион на заключение договора представляет собой соглашение сторон, в соответствии с которым одна сторона

⁵ Palandt. Bürgerliches Gesetzbuch. Kommentar zum BGB. 64. Auflage. 2005. § 158, Rn. 10.

⁶ Farnsworth E.A. Contracts. 4-th ed. N. Y., 2004. P. 175–176.

⁷ См.: Постановление Президиума ВАС РФ от 13 сентября 2011 г. № 1795/11; Постановление Президиума ВАС РФ от 6 марта 2007 г. № 13999/06.

⁸ См.: Концепция совершенствования общих положений обязательственного права России: проект рекомендован Президиумом Совета к опубликованию в целях обсуждения (протокол № 66 от 26 января 2009 г.) // Бюллетень нотариальной практики. 2009. № 3.

⁹ Меньшенин П.А. Опционный договор // Право и экономика. 2008. № 8. С. 24.

¹⁰ Карапетов А.Г. Новые договорные конструкции в ГК РФ: абонентский договор и опционы // URL: http://www.m-logos.ru/img/Tezis_Karapetov_09042015.pdf

предоставляет другой стороне (держателю опциона) безотзывную оферту на заключение в будущем договора на заранее согласованных условиях.

Таким образом, держатель опциона получает право заключить в будущем договор. И это именно право, а не обязанность в отличие от конструкции предварительного договора. В связи с этим держатель опциона может как реализовать данное право путем акцепта предоставленной ему безотзывной оферты, так и не реализовывать его.

В отличие от обычной безотзывной оферты опцион на заключение договора предоставляется, как правило, на длительный срок.

Таким образом, опцион на заключение договора — это договор с заранее согласованными условиями, вступление в силу которого отложено до момента реализации держателем опциона его права на акцепт. В случае реализации держателем опциона его права на акцепт договор считается автоматически заключенным на тех условиях, которые стороны согласовали уже заранее в опционе.

Соответственно, держатель опциона заранее знает условия будущего договора, который может быть заключен между сторонами, и в зависимости от конъюнктуры рынка (например, колебания цен) принимает решение: заключать или нет такой договор.

Б) Опционный договор (ст. 429.3 ГК РФ)

Опционный договор представляет собой еще одну модель заключения договора. Ему посвящена ст. 429.3 ГК РФ. По указанной выше модели опционный договор относится к опционам на запуск обязательства по договору, опционам на исполнение.

В отличие от опциона на заключение договора предметом опционного договора является право одной стороны (держателя опциона) требовать от другой стороны совершения определенных действий, предусмотренных в опционном договоре (например, передать имущество и др.).

Если в опционе на заключение договора держателю опциона предоставлено право заключения договора, то в опционном договоре держателю опциона предоставляется право требовать непосредственно исполнения договора (или отдельных договорных обязательств). А обязанность другой стороны исполнить опционный договор возникает не при заключении опционного договора, а лишь тогда, когда держатель опциона реализует свое право требования исполнения.

Таким образом, опционный договор позволяет стороне реализовать или нет свое право требования на исполнение другой стороной обязательств по договору в зависимости от складывающихся обстоятельств. И если право не было реализовано в установленный срок, опционный договор прекращается.

Опцион на заключение договора представляет собой кардинально новую конструкцию для российского права, в связи с чем он значительно подробнее урегулирован в ГК, нежели опционный договор. В связи с этим в продолжении статьи мы хотим уделить внимание именно опциону на заключение договора.

3. Отличия опциона на заключение договора от предварительного договора

Опцион на заключение договора отчасти напоминает конструкцию предварительного договора, но вступает в противоречие с рядом его существенных признаков, которые мы рассмотрим в данном разделе. Очевидно, что противоречия эти настолько существенны, что опционный договор не может рассматриваться как разновидность предварительного договора¹¹.

Предметом предварительного договора является обязательство заключить в будущем основной договор. Как писал Е. Годэмэ, «обязательство заключить договор есть само по себе законченное соглашение, предполагающее согласие и порождающее обязательство»¹². «Таким образом, термин „предварительный“ в данном случае не обозначает неоконченности выражения воли сторон,.. а только указывает на то, что за состоявшимся договором должен последовать другой, окончательный договор»¹³.

В соответствии с п. 3 ст. 429 ГК РФ предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора. Получается, что уже при заключении предварительного договора стороны должны согласовать все существенные условия, которые названы таковыми в силу закона, а также те, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Недостатком описанной в ГК РФ конструкции предварительного договора, который и потребовал включения новой нормы об опционе, является отсутствие прямого указания в законодательстве предусмотреть в нем одностороннюю обязанность и корреспондирующее ей право. Пункт 1 ст. 429 гласит, что по предварительному договору стороны обязуются заключить договор. То есть по действующему законодательству предварительный договор признается двусторонне обязывающим.

В теории права неоднократно указывалось на необходимость законодательного урегулирования такого варианта предварительного договора, так, к примеру, А.Н. Кучер указывает на «возможность установить в предварительном договоре одностороннюю обязанность одной из сторон заключить основной договор, в то время как у другой стороны будет лишь право по собственному усмотрению в течение срока, установленного в таком предварительном договоре, требовать заключения основного договора»¹⁴. На возможность заключения одностороннего предварительного договора указывал еще Р. Саватье: «...посредством такого договора одно лицо принимает на себя обязательство, тогда как

¹¹ Карпетов А.Г. Анализ некоторых вопросов заключения, исполнения и расторжения договоров в контексте реформы обязательственного права России // Вестник ВАС РФ. 2009. № 12. С. 33–36.

¹² Годэмэ Е. Общая теория обязательств М., 1948. С. 276.

¹³ Новицкий И.Б., Лунц Л.А. Общее учение об обязательстве. М., 1950. С. 143–144.

¹⁴ Кучер А.Н. Теория и практика преддоговорного этапа: юридический аспект. М., 2005. С. 286.

другое только дает свое согласие на возникновение обязательства. Эвентуальный продавец принимает на себя в отношении эвентуального покупателя обязательство осуществить продажу, если последний потребует этого в срок и на условиях, определенных в обязательстве»¹⁵.

Однако законодатель не стал расширять существующую конструкцию предварительного договора, а вместо этого добавил конструкцию опциона на заключение договора. Вот основные признаки, отличающие предварительный договор от опциона на заключение договора:

Предварительный договор	Опцион на заключение договора
Обе стороны обязуются в течение определенного срока заключить основной договор. Здесь для заключения основного договора необходима воля обеих сторон	Одна сторона обязуется заключить основной договор, а другая сторона в течение определенного срока имеет на это право. Здесь для заключения основного договора достаточно воли одной стороны
Если одна из сторон уклоняется от заключения основного договора, то другая сторона может требовать в суде понуждения к заключению договора	Сама по себе реализация права опциона путем акцепта безотзывной оферты является фактом заключения основного договора. Здесь никакого понуждения быть не может, основной договор заключается автоматически
По конструкции предварительного договора не предусматривается плата одной из сторон за сам факт заключения предварительного договора	Опцион обычно предоставляется за плату (опционный платеж)
По общему правилу сторона предварительного договора не может в одностороннем порядке заменить себя третьим лицом	По общему правилу права на опцион могут быть переуступлены третьему лицу
Должен содержать все существенные условия основного договора	Может не содержать всех существенных условий основного договора

4. Существенные условия опциона на заключение договора

Содержание договора составляет совокупность согласованных его сторонами условий, в которых закрепляются права и обязанности контрагентов, составляющих содержание договорного обязательства. Как писал О.А. Красавчиков: «...условие договора — это волевая модель (фрагмент общей договорной программы) поведения сторон после вступления договора в силу. Договорные условия фиксируют решения сторон по всем важнейшим вопросам»¹⁶.

Договорные условия принято объединять в определенные группы. Наиболее широкое распространение получили три группы условий: **существенные, обычные и случайные**.

Существенными условиями договора в соответствии с п. 1 ст. 432 ГК РФ признаются все те условия договора, которые должны быть согласованы сторонами для того, чтобы договор считался заключенным. Это условия, которые закон считает необходимыми и достаточными для возникновения того или иного договорного обязательства.

В контексте данной статьи мы не хотели бы уделять внимание теоретическому спору о разделении условий договора на существенные, обычные и случайные. По данному вопросу нам близка позиция М.И. Брагинского и В.В. Витрянского, которые обоснованно указывают на то, что «никаких других условий, кроме существенных, в договоре не может быть. Все дело лишь в том, что одни условия становятся существенными в силу обязательной для сторон императивной нормы, требующей их согласования, другие — в силу того, что сторона воспользовалась предоставленной диспозитивной нормой возможностью, третьи — силу самого характера соответствующей договорной модели, а четвертые — благодаря признанной одной из сторон необходимости включения их в договор»¹⁷. В связи с этим мы считаем, что все условия заключенного договора являются существенными и, соответственно, должны исполняться надлежащим образом. Рассмотрим конкретные наиболее распространенные условия опциона на заключение договора.

А) Предмет опциона на заключение договора

Без сомнения, самая главная часть договора — это его предмет. Данный вывод основывается на правиле, содержащемся в абз. 2 п. 1 ст. 432 ГК РФ. Условия о предмете договора индивидуализируют предмет исполнения, а нередко определяют и характер самого договора.

В абз. 2 п. 4 ст. 429.2 ГК РФ указано, что предмет договора, подлежащего заключению, может быть описан любым способом, позволяющим идентифицировать его на момент акцепта безотзывной оферты.

По мнению Д.И. Мейера, «предметом договора всегда представляется право на чужое действие»¹⁸. Однако мы трактуем понимание предмета более широко, как конечный результат, на который направлена воля сторон при заключении договора. Таким образом, применительно к опциону предмет будет определяться разновидностью договора, на заключение которого дается опцион: имущество (п. 1 ст. 583 ГК РФ), вещь и имущественное право (п. 1 ст. 572 ГК РФ), товары (п. 1 ст. 525 ГК РФ), недвижимое имущество (п. 1 ст. 549 ГК РФ), энергия (п. 1 ст. 539 ГК РФ), непотребляемая вещь (ст. 666 ГК РФ), услуга (п. 1 ст. 779 ГК РФ), техническая документация

¹⁵ Саватье Р. Теория обязательств. М., 1972. С. 187.

¹⁶ Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. М.: Юридическая литература, 1958.

¹⁷ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. М., 2005. Кн.1: Общие положения. С. 302.

¹⁸ Мейер Д.И. Русское гражданское право. М., 1997. С. 161.

(ст. 758 ГК РФ), деньги и другие вещи, определяемые родовыми признаками (п. 1 ст. 807 ГК РФ), и др.

В контексте обсуждения предмета будущего договора возникает интересный вопрос: может ли сторона, предоставляющая другой стороне опцион на покупку, к примеру, акций, не владеть этими акциями на момент предоставления опциона? В принципе согласно п. 2 ст. 455 ГК РФ возможна купля-продажа не только товара, имеющегося в наличии у продавца, но и товара, который будет создан или приобретен продавцом в будущем. Одновременно с этим сама конструкция опциона свидетельствует о возможности указания в качестве условия для акцепта, в том числе действий, зависящих от сторон, в связи с чем приобретение стороной, предоставившей опцион акций, может быть квалифицировано в качестве такого условия.

Б) Опционная премия

По общему правилу опцион на заключение договора является возмездным, в связи с чем вполне можно говорить о покупке опциона. Опцион предоставляется за так называемую опционную премию (плата или другое встречное предоставление (абз. 1 п. 1 ст. 429.2 ГК РФ)). При этом, если в опционе не предусмотрено иное, опционная премия не засчитывается в счет оплаты по основному договору и не возвращается в случае отсутствия акцепта (п. 3 ст. 429.2 ГК РФ).

Стоит заметить, что ГК РФ допускает заключение и безвозмездных опционов на заключение договоров, в том числе и между коммерческими лицами (абз. 1 п. 1 ст. 429.2, ст. 423 ГК РФ). Здесь может возникнуть вопрос о правомерности заключения подобного договора в связи со ст. 575 ГК РФ, которая запрещает дарение в отношениях между коммерческими организациями. На наш взгляд, противоречия здесь нет, так как даритель по договору дарения обязуется передать другой стороне «вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом» (п. 1 ст. 572 ГК РФ). Одновременно ст. 429.2 посвящена праву на заключение договора, которое, как мы уже указывали выше, является секундарным, а не является имущественным. Имущественные права возникнут уже позже, когда (и если) будет заключен основной договор, который точно будет являться возмездным. К тому же ключевым признаком договора дарения является именно намерение одной стороны безвозмездно одарить другую, чего мы не наблюдаем в случае опциона, который является лишь конструкцией для заключения иных договоров. Высшие суды также исходят из того, что если действие стороны, даже если формально оно соответствует признаку безвозмездности, обусловлено экономическим интересом, к нему не применимы нормы ст. 575 ГК РФ о запрете дарения¹⁹.

¹⁹ См.: Пункт 9 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 30 октября 2007 г. № 120 // Вестник ВАС РФ. 2008. № 1.

По общему правилу опционная премия не засчитывается в счет платежей по договору, заключаемому на основании безотзывной оферты, и не подлежит возврату в случае, когда не будет акцепта. Это следует из цели опционной премии — компенсировать риск стороны, предоставляющей опцион.

В) Срок опциона

Если в течение срока для акцепта предоставленной оферты держатель опциона не «активировал» опцион, он утрачивает право на заключение основного договора на условиях, определенных в опционе.

По общему правилу, если срок для акцепта не установлен в опционе, то такой срок считается равным одному году. Иное может вытекать из существа договора или обычаев (п. 2 ст. 429.2 ГК РФ)

Г) Условие опциона

Опцион может содержать условия, только при наступлении которых у держателя опциона возникнет право на акцепт (заключение основного договора) (абз. 2 п. 1 ст. 429.2 ГК РФ). В опционе можно предусмотреть условия, лишь при наступлении которых у стороны возникает право заключения основного договора. При этом такие условия могут зависеть от воли одной из сторон.

Конкретизация данной нормы применительно к сделкам с долями обществ с ограниченной ответственностью содержится в п. 11 ст. 21 ФЗ об ООО. В данном пункте указано, что в случае, если безотзывная оферта (опцион на заключение договора отчуждения доли в ООО) совершена под отменительным или отлагательным условием, акцептант предоставляет нотариусу, удостоверяющему акцепт, доказательства, подтверждающие ненаступление или наступление соответствующего условия.

В литературе установление зависимости исполнения обязательства от усмотрения одной из сторон договора обычно именуют потестативным условием²⁰. Подобная конструкция является важной составляющей природы опциона. Однако в ст. 157 ГК РФ указано, что в отношении условий должна существовать неопределенность в отношении того, наступят они или нет. В связи с этим до введения ст. 429.2 в ГК РФ многие опционные соглашения признавались судом недействительными как противоречащие ст. 157. И в данном случае введение специальной нормы позволило существенно расширить возможность применения опционов в гражданском обороте.

Д) Форма опциона

Опцион должен быть заключен в форме, установленной для основного договора (п. 5 ст. 429.2 ГК РФ). К примеру, в п. 11 ст. 21 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» установлена нотариальная форма договора об отчуждении доли в уставном капитале общества. Соответственно, опцион на заключение договора купли-продажи

²⁰ Райнер Г. Указ. соч. С. 32.

доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью должен быть нотариально удостоверен.

В нашей практике большинство опционов на заключение договора связаны именно с отчуждением долей в ООО. К примеру, одна сторона предоставляет другой опцион на несколько лет с правом выкупа ее доли в определенном ООО по фиксированной цене.

Согласно п. 11 ст. 21 ФЗ об ООО во исполнение опциона нотариус совершает отдельное нотариальное действие — удостоверение безотзывной оферты (соглашение о предоставлении опциона — одна из форм такой оферты). Затем следующее нотариальное действие — удостоверение акцепта такой оферты. Безотзывная оферта считается акцептованной с момента нотариального удостоверения акцепта. После нотариального удостоверения акцепта нотариус обязан в течение двух рабочих дней со дня удостоверения акцепта направить оференту извещение о состоявшемся акцепте.

В случае несоблюдения требований о форме опцион может быть признан недействительным.

Опцион может быть включен в другое соглашение, если иное не вытекает из существа такого соглашения (п. 6 ст. 429.2 ГК РФ). Следовательно, опцион на заключение договора не обязательно должен быть заключен как отдельное, самостоятельное соглашение, но может быть включен в иное соглашение в качестве раздела.

Е) Гарантии по опциону

В связи с тем что оферта и акцепт в случае с опционом сильно разделены во времени, получателю (или покупателю) опциона зачастую требуются дополнительные гарантии со стороны продавца.

В нашей практике мы встречали опционный договор, где продавец долей в ООО в специальном разделе договора, который так и назывался «Гарантии продавца», указывал на свои гарантии:

— продавец имеет все надлежащие полномочия, разрешения и права на подписание и исполнение опциона;

— является единственным законным собственником доли;

— доля не обременена никакими иными правами третьих лиц, в частности, не является предметом ранее заключенных сделок, не находится в залоге, под арестом;

— продавец не является стороной по какому-либо опциону, гарантии, праву покупки или любому другому договору или договоренности, по которым от продавца могло бы потребоваться продать, передать или иным образом распорядиться долей или какой-либо ее частью;

— доля была полностью оплачена в полном соответствии с применимым законодательством и предоставляет полный и ничем не ограниченный объем прав, установленных применимым законодательством Российской Федерации;

— на момент заключения основного договора купли-продажи доли в уставном капитале общества

все согласия, в том числе оставшихся участников указанного общества и согласие супруга на отчуждение доли в уставном капитале общества, будут предоставлены.

В этом же договоре стороны предусмотрели санкции за нарушение любой из указанных гарантий со стороны продавца.

Ж) Оборотоспособность опциона

По общему правилу п. 7 ст. 429.3 ГК РФ права по опциону на заключение договора могут быть уступлены другому лицу, если иное не предусмотрено этим соглашением и не вытекает из его сущности.

По нашему мнению, подобный подход к опциону обусловлен давно существующим в нашей стране подходом к нему как к производному финансовому инструменту, как его понимает биржевое право. В частности, ст. 2 и 27.1 Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» определяют опцион эмитента как именную эмиссионную ценную бумагу, закрепляющую право ее владельца на покупку в предусмотренный в ней срок и / или при наступлении указанных в ней обстоятельств определенного количества акций эмитента такого опциона по указанной в опционе цене при условии, что владелец опциона решит свое право на опцион реализовать. Закон РФ от 20.02.1992 № 2383-1 «О товарных биржах и биржевой торговле» (ст. 8) определяет опционную сделку как уступку прав на будущую передачу прав и обязанностей в отношении биржевого товара или контракта на поставку биржевого товара. В контексте биржевой торговли высокая оборотоспособность опциона является естественным условием.

Однако существуют гражданско-правовые отношения, в которых стороны не заинтересованы в передаче прав по опциону третьим лицам. Например, владелец компании в качестве способа мотивации топ-менеджера предлагает ему опцион на акции компании на три года. С одной стороны, это позволяет удержать менеджера на позиции на более долгий срок, с другой — стимулирует его работать лучше, так как его действия непосредственным образом влияют на успех компании, ее прибыль и стоимость акций на рынке. В подобной ситуации оборотоспособность опциона либо вообще будет запрещена, либо будет ограничена кругом менеджмента одной компании.

Ралько Василий Васильевич,
президент Московской городской нотариальной палаты,
кандидат юридических наук, доцент
emiliada@inbox.ru

Литература

1. Агарков М.М. Обязательство по советскому гражданскому праву / Избранные труды по гражданскому праву. М., 2002. Т. 1. С. 279.
2. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. М., 2005. Кн. 1: Общие положения. С. 302.
3. Годэмэ Е. Общая теория обязательств. М., 1948. С. 276.

4. Райнер Г. Деривативы и право / пер. Ю.М. Алексеев, О.М. Иванов. М.: Волтерс Клувер, 2005. С. 37–51.
5. Карапетов А.Г. Анализ некоторых вопросов заключения, исполнения и расторжения договоров в контексте реформы обязательственного права России // Вестник ВАС РФ. 2009. № 12. С. 33–36.
6. Кучер А.Н. Теория и практика преддоговорного этапа: юридический аспект. М., 2005. С. 286.
7. Мейер Д.И. Русское гражданское право. М., 1997. С. 161.
8. Меньшенин П.А. Опционный договор // Право и экономика. 2008. № 8. С. 24.
9. Новицкий И.Б., Лунц Л.А. Общее учение об обязательстве. М., 1950. С. 143–144.
10. Саватье Р. Теория обязательств. М., 1972. С. 187.
11. Талеб Н.Н. Антихрупкость. Как извлечь выгоду из хаоса. М., 2014. С. 264–266.

References:

12. Farnsworth E.A. Contracts. 4-th ed. N. Y., 2004. P. 175–176.
-