

Опцион

Опцион давно используется в контексте функционирования фондового рынка и биржевой торговли, однако законодательное его закрепление появилось в ГК РФ совсем недавно. 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.

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

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.

ГК РФ предусматривает два вида опциона, которые необходимо различать между собой:

- опцион на заключение договора (ст. 429.2 ГК РФ); и
- опционный договор (ст. 429.3 ГК РФ).

Опцион на заключение договора

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

В соответствии с абз. 1 п. 4 ст. 429.2 ГК РФ опцион на заключение договора должен содержать условия, позволяющие определить:

- **предмет** договора, подлежащего заключению (может быть описан любым способом, позволяющим идентифицировать его на момент акцепта безотзывной оферты (абз. 2 п. 4 ст. 429.2 ГК РФ)); и

- **другие существенные условия** такого договора (например, срок, способы порядок оплаты и др.).

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.

ОТЛИЧИЕ ОПЦИОНА НА ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА ОТ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО 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)
Предварительный договор ставит вопрос о заключении основного договора в зависимости исключительно от действий сторон.	Опционом может быть предусмотрено, что акцепт возможен только после наступления определенного условия, как зависящего, так и не зависящего от воли сторон
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 <u>не</u> содержать всех существенных условий основного договора.

Опционная премия

По общему правилу, опцион на заключение договора является возмездным. 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, то 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)

Безвозмездный опцион может быть заключен, например, на случай разрешения корпоративного конфликта. Так, когда акции или доли в обществе распределены поровну между двумя акционерами (участниками). В таком случае сторонами заранее на случай возникновения сложности с принятием решения может быть заключен опцион на покупку 1 % акции или доли одним акционером (участником) у другого с целью получения большинства и, соответственно, принятия решения. В такой ситуации опционная премия не имеет особого значения для сторон, так как предоставление опциона – это возможность выйти из конфликта.

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)

Опцион под условием

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

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

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

Включение опциона в иное соглашение

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, быть его частью

Уступка прав по опциону

По общему правилу, возможна уступка прав по опциону, если иное не предусмотрено в само опционе или не вытекает из его существа (п. 7 ст. 429.2 ГК РФ).

Опционный договор

Опционный договор представляет собой еще одну модель заключения договора. Ему посвящена статья 429.3 ГК РФ.

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.). Такое требование может быть заявлено на условиях, предусмотренных в опционном договоре, а также в установленный в договоре срок.

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.

Опционная премия

Как и в случае с опционом на заключение договора, по общему правилу, опционный договор является возмездным: за предоставленное по опционному договору право требования исполнения сторона уплачивает определенную денежную сумму. Уплаченная сумма по опционному договору, как правило, не подлежит возврату при прекращении опционного договора, однако, иное можно предусмотреть в самом договоре.

При этом опционный договор, может носить и безвозмездный характер в случаях, если: безвозмездность предусмотрена в самом опционном договоре или если заключение опционного договора обусловлено иными обстоятельствами или охраняемым законом интересом, которые вытекают из отношений сторон.

Срок опционного договора

Согласно п. 1 ст. 429.3 ГК РФ в опционном договоре должен быть предусмотрен срок, в течение которого сторона может заявить предоставленное ей право

требования. В отличие от регулирования опциона на заключение договора, ГК РФ не устанавливает никакого срока применительно к ситуации, когда в опционном договоре не согласован срок, в течение которого сторона может предъявить требование исполнения договора. В связи с этим, представляется, что срок для предъявления требования исполнения по опционному договору является существенным условием такого договора, и при его отсутствии договор будет считаться незаключенным.

Замена требования по опционному договору определенными обстоятельствами

В опционном договоре могут быть прописаны обстоятельства, при наступлении которых требование по опционному договору считается заявленным автоматически.