

СФЕРА ПРИМЕНЕНИЯ ОПЦИОНА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

А. А. Шаститко

Белорусский государственный университет, г. Минск;

shasti4life@gmail.com;

науч. рук. – Е. А. Салей, канд. юрид. наук, доц.

В проект изменений в Гражданский кодекс Республики Беларусь включены две новые договорные конструкции: опцион на заключение договора и опционный договор. Для того, чтобы данные конструкции органично вписались в существующую систему гражданско-правовых институтов, необходимо на теоретическом уровне уяснить ряд вопросов, в том числе: какова экономическая и правовая природа опционов; как они соотносятся с существующими институтами; какова сфера их применения. Настоящая статья направлена на выявление определенности в данных вопросах. Приводятся отличительные черты данного договора, раскрывается его сущность. Рассматриваются возможные способы использования опциона в конкретных отношениях, обосновывается закрепление опционных конструкций в Гражданский кодекс Республики Беларусь.

Ключевые слова: опцион, опцион на заключение договора, опционный договор, сфера применения.

Согласно некоторым источникам, опционы – очень древний инструмент, о котором упоминал еще Аристотель. Записи об опционных контрактах на селедку найдены в дневниках фландрских купцов XII в., а варранты (warrants) – опционы на акции – были популярны на биржах с XVIII в. [1, с. 18]. Схожий институт существовал и в дореволюционном российском гражданском праве и был поименован как «сделка с премией» [2, с. 57].

Заметим, что в экономической науке понятие «опцион» имеет множество вариантов определений, анализ которых позволяет выделить следующие его существенные черты. Во-первых, опцион направлен в первую очередь на приобретение товаров, ценных бумаг, валюты и иных объектов прав, называемых базовыми активами. Во-вторых, опцион предоставляет его владельцу право выбора (приобретать или не приобретать товар). В-третьих, для реализации его права предусмотрен ограниченный промежуток времени. В-четвертых, условия сделки фиксируются на момент заключения опциона. В экономике опцион рассматривается как инструмент, позволяющий застраховаться от риска изменения конъюнктуры на целевом рынке в будущем (например, падения стоимости базового актива) либо спекулировать на изменении цен.

С точки зрения правовой оценки опционные сделки в общем виде характеризуются тем, что одна из сторон предоставляет другой стороне безотзывную оферту на заключение основного договора, а вторая сторо-

на приобретает право односторонним волеизъявлением произвести акцепт и ввести таким образом основной договор в действие. Опционные сделки могут предусматривать срок и условия для акцепта, а также опционную премию, выплачиваемую оференту.

В сфере гражданских правоотношений опцион был легализован Декретом Президента Республики Беларусь от 21.12.2017 г. № 8 «О развитии цифровой экономики» [3]. Данным актом были закреплены две опционные конструкции: опцион на заключение договора и опционный договор, которые, однако, имеют ограниченную сферу применения. В процессе работы по комплексному пересмотру норм Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) названные конструкции включены в проект изменений ГК [4].

Следует обратить внимание на тот факт, что в сфере финансовых отношений опционные конструкции существуют в отечественном законодательстве достаточно давно. А именно, Положение о производных ценных бумагах, утвержденное постановлением Комитета по ценным бумагам при Совете Министров Республики Беларусь от 04.02.2002 № 02/П, содержит определение понятия «опцион», перечень существенных условий опциона, деление его на виды (колл – на покупку, и пут – на продажу), а также понятия цены исполнения опциона (цена страйк) и опционной премии (пп. 6-10 Положения о производных ценных бумагах) [5]. При этом опцион отнесен к производным финансовым инструментам, так называемым деривативам. В последующем, регулирование опциона как производного финансового инструмента получило свое развитие в законодательстве о бухгалтерской и финансовой отчетности, налоговом законодательстве. Однако такое регулирование является узкоспециализированным и не распространяется на гражданские отношения в целом.

В самом общем виде опцион на заключение договора представляет собой соглашение о предоставлении безотзывной оферты на заключение в будущем основного договора, тогда как опционный договор состоит в том, что стороны сразу заключают между собой основной договор, однако откладывают исполнение обязательств по нему до момента востребования управомоченной стороной.

Соответствующие институты содержатся в законодательстве многих континентально-европейских государств: Германии, Италии, Румынии, Франции. Но в первую очередь возникновение и развитие опционов связывают с правовыми системами общего права – английского права и права США.

Опционы весьма популярны в международных корпоративных отношениях, в особенности в сделках по слиянию и поглощению. Опционы также применяются в сделках по продаже и приобретению акций, в ча-

стности, в области венчурных инвестиций, а также для мотивирования сотрудников и выхода из тупика управления компанией. Например, в случае равенства долей в компании двое учредителей могут заключить опционную сделку, по которой, в случае разногласий между ними по какому-либо управленческому вопросу, один из них вправе выкупить, а второй обязан продать первому часть доли по оговоренной в опционном соглашении цене.

Опционные конструкции типичны для сделок, связанных с венчурными инвестициями, которые в отсутствие в нашем законодательстве общих норм об опционах структурируются, как правило, по праву Великобритании. Так, акционерные соглашения могут включать право учредителя по истечении некоторого времени выкупить у инвестора часть акций компании (колл-опцион) по оговоренной в этом соглашении цене (например, по рыночной цене с определенным дисконтом). Приведем типичный пример из практики. Опционный механизм был предусмотрен в соглашении между двумя акционерами компании. Согласно заключенному соглашению один из акционеров мог предложить другому акционеру выкупить принадлежащие последнему акции компании по средневзвешенной цене за полгода с премией 20%. Другой акционер мог принять оферту, либо сам выкупить пакет акций партнера за ту же цену, либо назвать более высокую цену за свой пакет. Инициатор введения в действия механизма выкупа акций в ответ может либо выкупить пакет партнера по новой цене, либо предъявить свой пакет к выкупу. Отказ от реализации механизма выкупа акций может трактоваться как нарушение акционерного соглашения, и пакет «нарушителя» выкупается второй стороной по цене, оговоренной в соглашении [2, с. 66].

Опционы могут использоваться в сфере договорных отношений, в частности, в отношениях по поставке, аренде недвижимого имущества.

В сфере информационных технологий опцион на заключение договора может быть применен в случае, когда разработчик программного обеспечения (далее – ПО) планирует вывести на рынок свой продукт. С целью привлечения инвестиций он предлагает партнерам эксклюзивное право на распространение в будущем ПО на рынках определенных стран. В данном случае имеет место опцион на заключение в будущем дистрибьютерского договора по усмотрению инвестора. При этом разработчик вправе не обращаться за опционом, его нельзя понудить заключить дистрибьютерский договор, т.к. это односторонняя обязанность разработчика и одностороннее право инвестора.

Из вышесказанного следует, что опцион – широко распространенная во многих правовых системах договорная конструкция, в самом общем виде представляющая собой возмездную сделку, в которой одна из сто-

рон вправе в определенный момент в будущем потребовать ее исполнения от другой стороны, а последняя обязана будет ее исполнить. Применение опционных конструкций не ограничивается сферой инвестиций и корпоративными правоотношениями; могут использоваться в отношениях по поставке, аренде и иных договорных отношениях. Они также известны (и урегулированы) на финансовом рынке. Полагаем, что введение рассмотренных конструкций в ГК позволит субъектам хозяйствования и иным участникам гражданского оборота быть более гибкими при заключении сделок, в большей степени купировать возможные риски, и в целом – будет способствовать развитию гражданского оборота с учетом мировых тенденций к гармонизации и унификации правовых систем.

Библиографические ссылки

6. *Вайн, С.* Опционы. Полный курс для профессионалов. Москва : Альпина Пабlishер, 2018.
7. *Орлов, Г. Н.* Опционные договорные конструкции в гражданском кодексе Российской Федерации и их дальнейшее развитие : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / Г. Н. Орлов. СПб., 2018.
8. О развитии цифровой экономики : Декрет Президента Респ. Бел., 21 декабря 2017 г., № 8 // Консультант Плюс : Беларусь. Технология Проф. [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2019.
9. О внесении изменений в некоторые кодексы Республики Беларусь : проект Закона Респ. Бел. // Юрист [Электронный ресурс] / ООО «Информационное правовое агентство Гревцова». – 2019. – Режим доступа : https://jurist.by/storage/app/media/nczpi_zakon_proekt_izmenenija_v_kodeksi.pdf . – Дата доступа : 15.05.2019.
10. Положение о производных ценных бумагах : утв. постановлением Комитета по ценным бумагам при Совете Министров Респ. Бел., 4 февраля 2002 г., № 02/П : в ред. постановления Комитета по ценным бумагам при Совете Министров Респ. Бел. от 26.12.2003 г. № 12 // Консультант Плюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2019.