

**Лихачева И. И.**  
**Студентка 3 курса юридического факультета**  
**Российской академии адвокатуры и нотариата г. Москва**  
**Научный руководитель: к.ю.н., доцент Ефимова Ольга Владимировна**

## **СТРУКТУРИРОВАНИЕ ОПЦИОНА В СДЕЛКАХ**

**Аннотация:** В данной статье автор рассматривает модели опциона используемых в сфере корпоративного права, раскрывая общее понятие опциона, а так же преимущества применения опциона предпринимателями в ведение бизнеса.

**Ключевые слова:** опцион, опционный договор, опцион на заключение договора.

Опцион зачастую становится частью корпоративного договора, как ещё один способ контроля и гарантии. Несмотря на то, что долгое время чёткое определение опциона, его правового статуса и механизма его использования отсутствовало в Российском законодательстве практически каждый интернет-предприниматель и инвестор знаком с термином «опцион».

Проанализировав ряд нормативно правовых документов, а именно:

1. Закон РФ от 20.02.1992 № 2383-1 «О товарных биржах и биржевой торговле» (ныне не действует), который содержал термин «опционная сделка», определяемый как уступка права на будущую передачу прав и обязанностей в отношении биржевого товара или контракта на поставку биржевого товара<sup>1</sup>;
2. Указание ЦБ России от 16.02.2015 № 3565-У «О видах производных финансовых инструментов» содержит понятие опционного договора;<sup>2</sup>

---

<sup>1</sup> Закон РФ от 20.02.1992 № 2383-1 «О товарных биржах и биржевой торговле» URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_342/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_342/) (дата обращения: 10.04.2018);

<sup>2</sup> Указание ЦБ России от 16.02.2015 № 3565-У «О видах производных финансовых инструментов» URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_177289/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_177289/) (дата обращения: 10.04.2018);

3. Федеральный закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» содержит понятие «опцион эмитента»;<sup>3</sup>
4. Федеральный закон от 08.03.2015 № 42-ФЗ которым в ГК РФ был внесён ряд изменений, в том числе были включены две статьи, регулирующие опцион на заключение договора (ст. 429.2 ГК РФ) и опционный договор (ст. 429.3 ГК РФ);<sup>4</sup>
5. В п. 13.3 постановления Правительства Российской Федерации от 19 марта 1993 г. № 271 «Об учреждении акционерного общества открытого типа «Нефтяная компания «Сургутнефтегаз» также говорится, что компания имеет право разрешать своим работникам покупать определённое число принадлежащих ей акций на льготных условиях (опционов);<sup>5</sup>
6. Указ Президента Российской Федерации от 4 ноября 1994 г. № 2063 «О мерах по государственному регулированию рынка ценных бумаг в Российской Федерации» (ныне не действует) установлено, что впредь до принятия федерального закона, устанавливающего требования, предъявляемые к ценным бумагам, к публичному размещению с соблюдением предусмотренных законодательством Российской Федерации требований допускаются опционы на ценные бумаги, warrants на ценные бумаги;<sup>6</sup>
7. Письмо Федеральной службы России по надзору за страховой деятельностью от 20 апреля 1995 г. № 08-19р/04 «Об основных

---

<sup>3</sup> Федеральный закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_10148/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_10148/) (Дата обращения: 10.04.2018);

<sup>4</sup> Федеральный закон от 8 марта 2015 года № 42-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданский Кодекс Российской Федерации» статья 1 URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_176165/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_176165/) (дата обращения: 10.04.2018);

<sup>5</sup> Постановление Правительства Российской Федерации от 19 марта 1993 г. № 271 «Об учреждении акционерного общества открытого типа «Нефтяная компания «Сургутнефтегаз» URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=EXP;n=348854#0539794566067> (Дата обращения: 10.04.2018);

<sup>6</sup> Указ Президента Российской Федерации от 4 ноября 1994 г. № 2063 «О мерах по государственному регулированию рынка ценных бумаг в Российской Федерации» URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_4866/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_4866/) (Дата обращения: 10.04.2018);

понятиях, использованных в правилах размещения страховых резервов, утвержденных приказом Росстрахнадзора от 14 марта 1995 г. № 02-02/06» в нём указывается определение опциона наиболее соответствует понятиям, используемым в зарубежной практике;<sup>7</sup>

8. Постановление Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 9 января, 1997 г. № 1 «Об опционном свидетельстве, его применении и утверждении Стандартов эмиссии опционных свидетельств и их проспектов эмиссии» (ныне не действует). Данный документ устанавливает, что опционное свидетельство, являясь производной ценной бумагой, представляет собой именную ценную бумагу, которая закрепляет право её владельца в сроки и на условиях, указанных в сертификате опционного свидетельства и решении о выпуске опционных свидетельств (для документарной формы выпуска) или решении о выпуске опционных свидетельств (для бездокументарной формы выпуска), на покупку или продажу ценных бумаг (базисного актива) эмитента опционных свидетельств или третьих лиц, отчёт об итогах выпуска которых зарегистрирован до даты выпуска опционных свидетельств;<sup>8</sup>
9. Письмо Государственного комитета Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке новых экономических структур от 30.07.1996 № 16-151/АК «О форвардных, фьючерсных и опционных биржевых сделках»: «Опционным контрактом (опционом) является документ, определяющий права

---

<sup>7</sup> Письмо Федеральной службы России по надзору за страховой деятельностью от 20 апреля 1995 г. № 08-19р/04 «Об основных понятиях, использованных в правилах размещения страховых резервов, утвержденных приказом Росстрахнадзора от 14 марта 1995 г. № 02-02/06» URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_6427/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_6427/) (Дата обращения: 10.04.2018);

<sup>8</sup> Постановление Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 9 января, 1997 г. № 1 «Об опционном свидетельстве, его применении и утверждении Стандартов эмиссии опционных свидетельств и их проспектов эмиссии» URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_13622/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_13622/) (Дата обращения: 10.04.2018);

на получение (передачу) имущества (включая деньги, валютные ценности и ценные бумаги) или информации с условиями, что держатель опционного контракта может отказаться от прав по нему в одностороннем порядке».<sup>9</sup>

Можно ввести следующее определение опциона («option») — это контракт, который даёт право купить или продать актив в будущем в определённый период по фиксированной цене. Человек, который купил опцион, называется держателем опциона (покупателем опциона, buyer, holder). Он имеет право купить или продать актив, но не обязан это делать. Держатель опциона заключает контракт с продавцом опциона (seller, writer). При заключении контракта держатель платит продавцу цену опциона (премию опциона). По сути, это плата за право в будущем продать или купить актив. Сделка, при которой держатель опциона продаёт или покупает актив, называется исполнением опциона. Сумма, за которую держатель опциона продал или купил актив — это цена исполнения.

Так же существует мнение, что опцион является одной из форм купли-продажи имущественного права – права на приобретение в собственность ценных бумаг и это право прекращается в случае не реализации опциона в установленное время.

В ГК РФ для опциона предусмотрены две договорные конструкции:

1. Статья 429.2 ГК РФ: «в силу оглашения о предоставлении опциона на заключение договора (опцион на заключение договора) одна сторона посредством безотзывной оферты предоставляет другой стороне право заключить один или несколько договоров на условиях, предусмотренных опционом; другая сторона вправе заключить договор путём акцепта такой оферты»;<sup>10</sup>

---

<sup>9</sup> Письмо Государственного комитета Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке новых экономических структур от 30.07.1996 № 16-151/АК «О форвардных, фьючерсных и опционных биржевых сделках» URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_11286/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_11286/) (Дата обращения: 10.04.2018);

<sup>10</sup> Федеральный закон от 8 марта 2015 года N42-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданский Кодекс Российской Федерации» статья 1 URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_176165/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_176165/) (дата обращения: 10.04.2018);

2. Статья 429.3 ГК РФ: «по опционному договору одна сторона на условиях, предусмотренных этим договором, вправе потребовать в установленный договором срок от другой стороны совершения предусмотренных опционным договором действий (в том числе уплатить денежные средства, передать или принять имущество); может быть предусмотрено, что требования в определённых обстоятельствах считается заявительным автоматически».<sup>11</sup>

Возможности исполнения и реализации опциона достаточно обширны, что способствует его применению в редких, но необходимых случаях. На основании этого можно выделить несколько видов опциона по следующим критериям:

1. В зависимости от действия:
  - a. Модель «put option» (далее – пут) подразумевает под собой право (от момента покупки и до даты экспирации включительно) продать в будущем базовый актив (акцию) по заранее определённой цене;
  - b. Модель «call option» (далее – кол) даёт право купить в будущем (от момента покупки и до даты экспирации включительно) базовый актив (акцию, товар, валюту) по заранее определённой цене.
2. В зависимости от срока исполнения:
  - a. Европейский опцион / европейский стиль опциона, где можно совершить только в последний день действия опциона;
  - b. Американский опцион / американский стиль опциона, где опцион можно продать или купить в течение всего срока действия контракта.
3. В зависимости от типа актива:

---

<sup>11</sup> Федеральный закон от 8 марта 2015 года N42-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданский Кодекс Российской Федерации» статья 1 URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_176165/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_176165/) (дата обращения: 10.04.2018);

- a. Валютный опцион, который даёт право на покупку или продажу иностранной валюты;
- b. Фондовый опцион, который даёт право на покупку или продажу акций;
- c. Товарный опцион, который даёт право купить определённое количество товара за определённую сумму.

При помощи моделей закреплённых в отечественном законодательстве можно несколькими способами структурировать отношения с бизнес-партнёрами, ниже я раскрою пример по применению одной из конструкций опциона и причинах её преимущества.

При передачи доли в проекте ключевому члену команды, с условием достижения им или проектом определённых KPI (Key Performance Indicators – ключевые показатели эффективности, т.е. показатели деятельности подразделения (предприятия), которые помогают организации в достижении стратегических и тактических (операционных) целей), казалось бы, целесообразным прибегнуть к такой отечественной конструкции опциона, как «опционный договор», закреплённый в статье 429.3 ГК РФ, однако более правильным решением было бы обратить своё внимание на такую модель как в статье 429. 2 ГК РФ «опцион на заключение договора».

Рассмотрим более подробно причины нецелесообразности выбора такой конструкции, как «опционный договор» в данном случае:

1. Опцион, который заключает в себе передачу доли в ООО, должен быть удостоверен нотариусом, при использовании такой договорной конструкции нотариусу не предоставляется возможным удостоверить распорядительное действие одной из сторон сделки за рамками удостоверения самого опционного договора, что никак не вписывается в процедуру, определённую законом об ООО;
2. Не представляется возможным чёткого определения удостоверенного документа нотариусом, с момента которого

начнет протекать срок для подачи заявления о внесении изменений в ЕГРЮЛ;

3. В соответствии с законом об ООО нотариус обязан вне зависимости от каких-либо обстоятельств подавать документы на внесение изменений в ЕГРЮЛ, что противоречит природе самой договорной конструкции.

Плюсы применения статьи 429.2 ГК РФ в данном случае:

1. При составлении договора прописываются детально условия самого опциона, способы подтверждения перед нотариусом указанных в договоре услугой, так же ответственность сторон;
2. Права передачи доли происходит путём акцептования (оформление документа означающего согласие приобретателя опциона на получение доли в проекте);
3. Для обеспечения юридической процедуры перехода доли в уставном капитале ООО никаких иных действий от акцептанта более не требуется;
4. Осуществление указанной процедуры присутствия у нотариуса, а также осуществления каких-либо иных действий другой стороны договора также не требуется.

Стоит отметить, что до составления опциона, для обеспечения интересов приобретателя, необходимо обеспечить гарантии отсутствия препятствий для его реализации третьими лицами. Так же необходимо прописывать конкретные условия подтверждения факта наступления условий для «включения» опциона.

Таким образом можно сделать вывод о том, что введение таких статей как 429.2 и 429.3 в ГК РФ в рамках реформирования гражданского законодательства федеральным законом от 8 марта 2015 года N42-ФЗ даёт новые удобные инструменты для регулирования отношений в сфере ведения бизнеса. Несмотря на схожесть данных конструкций есть существенная

разница, которая позволяет выбирать более удобную и подходящую конструкцию для регулирования отдельных вопросов.

### **Библиографический список:**

1. Гражданский кодекс Российской Федерации: часть 1 // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2018. – № 5;
2. Федеральный закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»  
URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_10148/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_10148/) (Дата обращения: 10.04.2018);
3. Федеральный закон от 8 марта 2015 года N42-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданский Кодекс Российской Федерации»  
статья 1 URL:  
[http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_176165/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_176165/) (дата обращения: 10.04.2018);
4. Федеральный закон от 8 марта 2015 года N42-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданский Кодекс Российской Федерации»  
статья 1 URL:  
[http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_176165/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_176165/) (дата обращения: 10.04.2018);
5. Закон РФ от 20.02.1992 № 2383-1 «О товарных биржах и биржевой торговле» URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_342/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_342/)  
(дата обращения: 10.04.2018);
6. Указание ЦБ России от 16.02.2015 № 3565-У «О видах производных финансовых инструментов» URL:  
[http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_177289/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_177289/) (дата обращения: 10.04.2018);
7. Федеральный закон "Об обществах с ограниченной ответственностью"  
от 08.02.1998 N 14-ФЗ, URL:  
[http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_17819/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_17819/) (дата обращения: 03.04.2018 год);
8. Указ Президента Российской Федерации от 4 ноября 1994 г. № 2063 «О мерах по государственному регулированию рынка ценных бумаг в

- Российской Федерации» URL:  
[http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_4866/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_4866/) (Дата обращения: 10.04.2018);
9. Постановление Правительства Российской Федерации от 19 марта 1993 г. № 271 «Об учреждении акционерного общества открытого типа «Нефтяная компания «Сургутнефтегаз» URL:  
<http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=EXP;n=348854#0539794566067> (Дата обращения: 10.04.2018);
10. Письмо Федеральной службы России по надзору за страховой деятельностью от 20 апреля 1995 г. № 08-19р/04 «Об основных понятиях, использованных в правилах размещения страховых резервов, утвержденных приказом Росстрахнадзора от 14 марта 1995 г. № 02-02/06» URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_6427/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_6427/) (Дата обращения: 10.04.2018);
11. Постановление Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 9 января, 1997 г. № 1 «Об опционном свидетельстве, его применении и утверждении Стандартов эмиссии опционных свидетельств и их проспектов эмиссии» URL:  
[http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_13622/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_13622/) (Дата обращения: 10.04.2018);
12. Письмо Государственного комитета Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке новых экономических структур от 30.07.1996 № 16-151/АК «О форвардных, фьючерсных и опционных биржевых сделках» URL:  
[http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_11286/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_11286/) (Дата обращения: 10.04.2018);
13. Чесноков А.С. Инвестиционная стратегия, опционы и фьючерсы. М., 1993, С. – 77.