

Правовая природа и конструкция опционного договора и опциона на заключение договора в свете изменений Гражданского кодекса Российской Федерации

Ошестюк Наталья Александровна
студентка 4 - го курса

Новосибирский государственный педагогический университет,
Институт истории, гуманитарного и социального образования

Вступившие в законную силу изменения Гражданского кодекса Российской Федерации с 01. 06. 2015 года внесли новые правовые конструкции - опционного договора и опциона на заключение договора. Изначально опцион являлся инструментом финансового рынка, и применялся по сделкам, связанным с куплей - продажей ценных бумаг. Введение новых договорных конструкций в гражданско - правовой оборот является значимым событием для его участников и актуальным фактом для изучения.

Опционный договор, опцион на заключение договора, изменения в гражданском кодексе.

Своё историческое развитие опционные договоры получили при их применении на финансовых рынках. Примерами могут служить: опционы на акции, опционы на процентную ставку, валютные опционы, опционы ценных бумаг и так далее. В свою очередь, экономическое понятие опциона, в первую очередь связано с внебиржевыми сделками. Но внебиржевой рынок опционов, в силу многих причин, не мог полностью устраивать участников данных соглашений. Поэтому, была реализована идея о стандартизации условий опционов введением фиксированных цен исполнения и заранее определенных дат истечения, а также проведением всех сделок через центральную клиринговую корпорацию [1]. Таким образом, опционы стали использоваться на биржевых сделках.

Исходя из этого, опцион, как один из инструментов финансового рынка, развивался в течении длительного времени и занимает важное место в мировой и Российской практике биржевых торгов.

Изменения Гражданского кодекса Российской Федерации, вступившие в законную силу изменения с 01. 06. 2015 года внесли новые договорные конструкции - опционного договора и опциона на заключение договора [2]. Тем самым позволили применять данные договорные конструкции вне биржевой сферы.

Изучая правовую природу опционного договора, необходимо рассматривать несколько концепций её понимания, а также теоретическое

обоснование из мировой практики. Существует три самостоятельные концепции определения опциона [3]: Опцион, как предварительный договор; Опцион, как договор особого рода; Опцион, как договор под условием (сделка под условием). Нужно отметить, что на наш взгляд ни одна из названных концепций, полностью не соответствует существующим реалиям понимания правовой конструкции опциона, как договорной конструкции, в связи с дополнением Гражданского Кодекса Российской Федерации статьями, выделяющими: конструкцию опциона на заключение договора и конструкцию опционного договора.

При рассмотрении работ английских и американских юристов, нами было определено, что опционным договором признаётся договор, который обусловлен обещанием не отзывать оферту, и возникающий после того, как акцептант (т.е. сторона получающая оферту) обеспечит ее встречным удовлетворением [4]. Следовательно, для признания опционного договора заключенным, в англо - саксонской правовой системе, необходимо наличие двух элементов: обещания не отзывать оферту и встречного удовлетворения.

В свою очередь, в немецкой юридической литературе существует две теории опционного договора: теория разделения договоров и теория единого договора (теория единства) [5].

1. **Теория разделения договоров.** Данная теория разработана немецкими учеными Ларенцем и Георгиадисом. В соответствии с ней опционный договор является самостоятельным и независимым договором подготовительного характера, который дает возможность обладателю опционного права ввести в действие основной договор путем одностороннего заявления формирующего и изменяющего характера.

То есть, опционный договор и основной договор являются двумя самостоятельными договорами, но опционный договор должен содержать существенные условия основного договора.

2. **Теория единого договора.** В литературе эта теория основывается на существовании опционного права (права на реализацию опционного соглашения) и основного договора. Представители данной теории не разделяют основной и опционный договоры.

Независимо от существования двух противоположных теорий, в немецкой юридической литературе предполагается, что в каждом конкретном случае стороны должны сами выбирать: какую из теорий они будут использовать при заключении договора [6].

Анализ законодательства Российской Федерации позволяет прийти к выводу о присутствии в нём двух упомянутых теорий, но осознанно разделённых на два разных вида договора.

1. **Опцион на заключение договора (ст. 429. 2 ГК РФ)** [7] - соответствует теории разделения договоров. Исходя из этого он является отдельным договором, из которого при поступлении от одной из сторон акцепта появляется некий основной договор. Исходя из этого, опцион —

это особый договорный тип: договор, который опосредует предоставление оферты.

2. **Опционный договор** (ст. 429. 3 ГК РФ) [8] - совпадает с теорией единого договора и представляет собой договорную конструкцию, в силу которой одна из сторон обязуется исполнять свои обязательства при условии предъявления другой стороной требования. Отсюда следует, что опционным договором можно признать любой договор (мены, аренды, купли - продажи и т.д.), в котором исполнение обязательств предполагает будущее время.

Так, опцион на заключение договора в отличие от опционного договора является отдельным договором, из которого при поступлении от одной из сторон акцепта на свет появляется некий основной договор. Иначе говоря, опцион – это особый договорный тип: договор, который опосредует предоставление оферты. В свою очередь, опционный договор не является самостоятельным договорным типом. Это любой договор (купли-продажи, мены, аренды и т.п.), в котором исполнение обязательств по договору ставится до востребования. Соответственно, в момент такого востребования не возникает некоего нового договора, а возникает основание для исполнения того обязательства, которое входит в предмет опционного договора.

Исходя из вышеизложенного, в российском законодательстве разграничены договорные конструкции в зависимости от момента заключения и момента исполнения соответствующего договора. Наряду с этим в случае совпадения момента заключения и исполнения договора в соответствии с законом (например, купля - продажа доли в уставном капитале ООО), возможно применение только опциона на заключение договора.

На наш взгляд, новые договорные конструкции являются перспективными и в ближайшее время прочно укоренятся в гражданско - правовом обороте Российской Федерации. В то же время необходимо помнить о том, что данные правовые конструкции имеют и ряд недостатков, основанных на наличии пробелов в урегулировании их практического применения. Подобного рода проблемы, прежде всего вызваны, новизной договорных конструкций для российского гражданского права, судебная практика по которым на сегодняшний день еще не сложилась.

Список используемой литературы:

1. Лоренс ДЖ. МакМиллан. МакМиллан об опционах М.:«ИК «Аналитика», 2002. С. 6.
2. О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса

Российской Федерации: Федер. закон Рос. Федерации от 08. 03. 2015 № 42 - ФЗ [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс: [справочно - поисковая система].

3. Балкаров А. Опцион: гражданско-правовая квалификация // ЮРИСТ. 2015. № 36. С. 13-18.

4. Мустафин Р. Ф. Юридические перспективы рамочного и опционного договоров в гражданском праве России // Пробелы в Российском законодательстве. 2013 № 1. С. 118 - 120.

5. Райнер Г. Деривативы и право/ пер. с нем. Ю.М. Алексеев, О.М. Иванов. – М.: Волтерс Клувер, 2005. - С. 15.

6. Райнер Г. Деривативы и право/ пер. с нем. Ю.М. Алексеев, О.М. Иванов. – М.: Волтерс Клувер, 2005. - С. 15.

7. Гражданский кодекс Российской Федерации: Кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 13.07.2015)//Собрание законодательства Российской Федерации.-1994.-№ 32(ч. 1).-Ст. 429.2.

8. Гражданский кодекс Российской Федерации: Кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 13.07.2015)//Собрание законодательства Российской Федерации.-1994.-№ 32(ч. 1).-Ст. 429.3.