

ЧТО ТАКОЕ ОПЦИОН И КАК ОН ПОМОЖЕТ В БИЗНЕСЕ?

Опцион на заключение договора ([статья 429.2. ГК РФ](#)) – это юридическая конструкция, которая появилась в Гражданском кодексе РФ относительно недавно, в 2015 году, хотя на Западе существует уже многие годы.

Простыми словами, опцион – это договор, по которому покупатель опциона получает право совершить покупку или продажу какого-либо актива по заранее оговорённой цене.

В настоящей рассылке рассмотрим особенности заключения, оформления и порядка реализации опциона.

1. ЧЕМ ОПЦИОН ОТЛИЧАЕТСЯ ОТ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО ДОГОВОРА И КАК ЕГО ЗАКЛЮЧИТЬ?

1.1. Опцион, в отличие от предварительного договора, обязывает лишь одну сторону заключить договор, одновременно наделяя вторую сторону правом на его заключение.

При заключении опциона одна сторона за плату или бесплатно предоставляет другой право заключить договор на определенных условиях.

Обязанность первой стороны опциона фиксируется в документе – оферте, содержащей все существенные условия договора. При этом, если мы рассматриваем договор продажи доли ООО, вторая сторона вправе заключить договор путем одностороннего действия - акцепта (принятия) ранее полученной оферты.

2. КОГДА УДОБНО ПРИМЕНЯТЬ ОПЦИОН

2.1. Бенефициарное владение бизнесом.

Опцион - инструмент, позволяющий обеспечить фактическому бенефициару владельческий контроль собственника за компанией даже при отсутствии прямого юридического участия в его уставном капитале. Временный владелец доли в ООО уже не сможет повлиять на переход контроля к бенефициару при возникновении необходимости.

При этом важно учитывать, что договор, заключенный посредством опциона, может быть признан недействительным, если он направлен на уклонение от исполнения судебного акта¹.

2.2. Привлечение инвесторов в бизнес.

Поскольку возникновение права реализовать опцион можно связать с наступлением определенных условий, то он может быть использован для привлечения инвесторов.

В этом случае условиями опциона могут стать – инвестирование определенной суммы в компанию, передача компании определенного имущества, заключение договора на покупку продукции компании и другие обстоятельства.

2.3. Мотивация менеджмента.

На Западе распространена практика, когда владелец компании заключает с топ-менеджментом опцион на покупку ее доли.

Это служит мотивацией сотрудникам для достижения определенных показателей, которые и становятся условиями для реализации опциона.

Например, показателей выручки и/или прибыли. Владелец также может поставить менеджменту задачу снизить издержки или вывести на рынок новый бренд и т.п.

¹ См. Постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 18.12.2019 № 10АП-22485/2019

2.4. Закрепление бизнес договоренностей.

Опцион позволяет закреплять договоренности владельцев бизнеса, а также может выступать санкцией за нарушение данных договоренностей.

Например, стороны могут предусмотреть в корпоративном договоре, что в случае нарушения партнером определенных обязательств, он обязан продать свою долю другим партнерам по заранее определенной цене.

3. ЧТО ДЕЛАТЬ ПОСЛЕ ЗАКЛЮЧЕНИЯ ОПЦИОНА И ЕГО РЕАЛИЗАЦИИ?

Для начала напомним, что в течение всего срока действия оферты потенциальный покупатель вправе (вправе, но не обязан!) воспользоваться своим правом покупки доли. Для этого ему надо оформить акцепт. Присутствие второй стороны уже не обязательно.

Какие действия необходимо совершить для реализации опциона:

С долями в ООО:

- Обратиться к нотариусу для проверки информации о покупателе, а также соблюдения иных условий договора;
- После всех формальностей нотариус заверяет акцепт и направляет документы на регистрацию перехода доли в ИФНС для внесения записи в ЕГРЮЛ;
- После регистрации перехода прав на долю в ЕГРЮЛ покупатель станет полноправным владельцем доли.

Акции:

- Стороны самостоятельно проверяют факт наступления обстоятельств, от которых зависит право акцепта;
- Покупатель направляет акцепт продавцу по форме и в порядке, предусмотренным договором;
- Продавец направляет регистратору распоряжение о списании акций в пользу покупателя.

4. РИСКИ, КОТОРЫЕ НЕСЕТ В СЕБЕ ОПЦИОН

4.1. Риски владельца опциона в период до его реализации.

Главный риск опциона – это его непубличность. Если опцион используется как механизм сокрытия владельца, то до его реализации юридический собственник, указанный в ЕГРЮЛ или в реестре акционеров может распоряжаться долей или акциями как угодно, в том числе продать их.

В связи с этим, необходимо применять дополнительные юридические механизмы, например, корпоративный договор, залог долей и т.п., которые позволят ограничить отчуждение доли (акций).

4.2. Продажа акций по опциону.

Поскольку права на акции фиксируются только в реестре акционеров – у частных компаний (регистраторов), а не в ЕГРЮЛ, то опцион на акции не подлежит нотариальному удостоверению и нигде не фиксируется.

Для того чтобы покупатель мог в одностороннем порядке реализовать опцион на акции, необходимо прибегнуть к дополнительным юридическим механизмам: например, получить от продавца безотзывную доверенность на право проведения операций с акциями.

4.3. Подтверждение условий опциона.

Необходимо заранее продумать и указать в опционе, как его владелец будет подтверждать выполнение условий договора.

Если речь идет о продаже доли в ООО, то акцептанту необходимо обеспечить четкую юридическую процедуру подтверждения нотариусу условий для реализации опциона. В частности, нотариусы могут запрашивать документы, которые есть только у самой компании.

4.4. Соблюдение преимущественного права участников.

Потенциальный покупатель доли по опциону должен предоставить нотариусу документы о том, что другие участники отказались от доли.

При этом другие участники не являются стороной соглашения об опционе и формально не обязаны отказываться от приобретения продаваемой доли. Это вызывает определенный риск, снизить который можно, например, заключив с участниками корпоративный договор.

4.5. Уступка права по опциону.

Поскольку опционы на продажу доли могут быть тесно связаны с личностью лица, которое такой опцион получает, то передать права на опцион другому лицу не всегда возможно. Этот вопрос необходимо заранее обдумать и описать в опционе.

4.6. Наследственные риски.

Если опцион заключен с физическим лицом, то стоит учитывать, чтобы обязанность потенциального продавца доли перешла к наследникам, необходимо включить это в условия опциона. В случае отказа наследников принять наследство, доля может перейти компании и опцион, по сути, потеряет силу.

10.03.2023 г.

С наилучшими пожеланиями,
Адвокатское бюро «Юрлов и Партнеры»

Контакты:



Цепков Владислав,
старший партнер, адвокат
v.tsepkov@y-p.ru, 8(495)913-67-42