

Залавская Ольга Михайловна,
доцент кафедры гражданского права и процесса,
Оренбургский институт (филиал) Московского государственного
юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук, доцент
(Оренбург, Россия)

Ершова Юлия Викторовна,
доцент кафедры гражданского права и процесса
Оренбургский институт (филиал) Московского государственного
юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук, доцент
(Оренбург, Россия)

ОПЦИОННЫЕ ДОГОВОРНЫЕ КОНСТРУКЦИИ: ПОИСК НОВЫХ ДОГОВОРНЫХ ИНСТРУМЕНТОВ НА РЫНКЕ ГАЗОСНАБЖЕНИЯ

Аннотация. На основе анализа инструментов договорного регулирования представлена авторская позиция использования моделей опциона в сфере газоснабжения. Будущее контрактов в сфере газоснабжения связано с изменением структуры размера встречного предоставления и стимулированием исполнения обязательства. Применение опционных конструкций, позволяет прийти к формированию новых договорных инструментов, направленных на опосредование единого технологического процесса и достижение единой правовой цели (*causa*) – передачу энергоресурсов, в условиях, когда риски интегрированы в договорные условия, а исполнение договорных обязательств структурируется посредством выбранных алгоритмов.

Ключевые слова: опцион, опционные договорные конструкции, энергетическое право, газоснабжение, энергоснабжение, оценка рисков, договор технологического присоединения.

Существенное изменение задач и функций, возложенных в настоящее время на инструменты договорного права в энергетической сфере определяют эволюцию договорного регулирования в сфере энергетики [1, с. 151-173; 2, с. 8-13; 4]. Эти изменения обусловлены как вызовами, которые создают новые стимулы для развития мировой и российской энергетики, так и угрозами, несущими им ущерб [3].

Условия, при наступлении которых вызовы могут перерасти в угрозы, а угрозы принесут ущерб, определяются рисками. Собственно, риски предлагаем интегрировать в договорные модели отношений по передаче энергоресурсов.

Поиск оптимальных инструментов договорного регулирования при динамично изменяющихся условиях поставлен в зависимость от:

- выбранного объекта отношений (вид товара), по поводу которого формируются договорные отношения;
- способа передачи товара и соблюдения технических условий;
- субъектного состава участников договорных отношений и их и правового статуса;
- допустимых пределов свободы договора или сдерживающих свободу обязательств;
- длительности характера отношений или однократном исполнении обязательства.

Ценность опциона заключается в гибком структурировании отношений сторон при неопределимом будущем. Стороны могут заранее с помощью опциона предусмотреть некие базовые варианты договорных обязательств, а также определить условия развития специальных сценариев.

В современном имущественном обороте опционы широко распространены в тех сферах, где наблюдается усложнение отношений. В корпоративных отношениях и нередко используются опционы при юридическом структурировании сделок по слияниям и поглощениям (M&A), в венчурном инвестировании, и даже посредством опционных сделок структурируются поставки товаров торговые сети.

Опционные договоры объединяет то обстоятельство, что они подлежат применению (в том числе путем их использования сторонами договора при оформлении своих договорных отношений) практически к любым видам договорных обязательств, которые обладают необходимым набором признаков, характерных для каждой специальной договорной конструкции [5, с. 232].

В самом общем виде опционная конструкция характеризуется тем, что стороны закрепляют за одной из сторон секундарное право своим односторонним волеизъявлением инициировать реализацию обменной сделки, а за другой – бремя ожидания и претерпевания этого произвольного волеизъявления управомоченной стороны [6, с. 51].

Конструкция опциона является достаточно гибкой, и используется практически в любой экономической деятельности. Держателем опциона может быть и продавец, и покупатель.

С экономической точки зрения опцион выступает договором, реализация которого зависит от воли одной из сторон – держателя опциона, имеющей право акцептовать опцион в сроки и при наступлении определенных условий, закрепленных в договоре. Держатель опциона может воспользоваться этим правом или не приводить опцион в действие. Возможность выбора выступает главной характеристикой опциона. Другая сторона договора находится в режиме «ожидания» реализации договора, встречным представлением здесь выступает опционная премия – плата, предусмотренная опционным соглашением.

Потери держателя опциона не превышают сумму опционной премии, а возможная прибыль при запуске опциона и заключении сделки ничем не ограничена. Опционная премия может быть выражена не только в денежной форме, но и в любом ином встречном предоставлении.

Конструкция опционной премии была изобретена в Англии для обхода существующего в общем праве института отзывной оферты. В английском праве под опционом понимают право выбора, предоставленное кредитору. Для признания такого договора заключенным необходимо наличие двух элементов: обещания не отзываться оферту и встречного удовлетворения [7, с. 136-144].

В зависимости от цели опционы подразделяются на премиальный и штрафной. Так, премиальный предоставляется в качестве вознаграждения за достижение положительных результатов держателя опциона. Штрафной опцион выполняет как компенсаторно-восстановительные, так и штрафные задачи. Как средство обеспечения обязательств штрафной опцион по своей правовой природе близок к неустойке.

Целью применения штрафного опциона в венчурных сделках является максимально возможное восстановление положения, существовавшего до нарушения основного договора, в условиях сложности доказывания причинно-следственной связи между нарушением обязательства и убытками, а также доказывания размера убытков [8, с. 12].

Специальные правовые конструкции опционных соглашений в Гражданском кодексе Российской Федерации (далее – ГК РФ) в 2015 г. лишь закрепили нормативное содержание используемых и ранее договорных отношений. В зависимости от нормативной конструкции в российском гражданском праве выделяют опцион на заключение договора и опционный договор.

При структурировании договорных отношений чаще используется конструкция, предусмотренную статьей 429.2. ГК РФ, опцион на заключение договора. В соответствии с п. 4 указанной статьи опцион на заключение договора должен содержать условия, позволяющие определить предмет и другие существенные условия договора, подлежащего заключению.

Предмет договора, подлежащего заключению, может быть описан любым способом, позволяющим его идентифицировать на момент акцепта безотзывной оферты. Опционная договорная конструкция обладает двойственностью своего предмета, подчиненного единой экономической цели. Г.Н. Орлов указывает, что предметом опционной договорной конструкции являются как возникновение субъективного права требования исполнения одной из сторон, так и условия исполнения основного обязательства и принятия результата исполнения. С момента реализации субъективного права требования исполнения отношения сторон в рамках опционной договорной конструкции не прекращаются, но трансформируются в иные отношения, направленные на реализацию ранее определенного между сторонами обязательства [9, с. 13].

Соответственно, нет возражений против того, чтобы существенные условия были не определенными, а определимыми. В последнем случае в опционе стороны предусматривают некий четкий механизм определения существенного условия, который позволит бесспорно определить содержание такого условия к моменту акцепта (например, формулу определения цены) [10].

С практической точки зрения определение вида опциона определяется характеристикой сделки и элементами надлежащего исполнения обязательств,

что внешне выглядит как набор оптимальных инструментов договорного регулирования при динамично изменяющихся условиях. То есть когда, когда определенные риски интегрированы в договорные условия, а исполнение договорных обязательств структурируется посредством выбранных алгоритмов.

Формирование опций ставится в зависимость, прежде всего, от *вида энергоресурса* (товара): нефть и ее виды, газ, электроэнергия, которыми определяется вид сделки и предмет обязательств.

Способ передачи товара определяет набор опций по способу исполнения обязательств: транспортировка по присоединенной сети (надземным, подземным, подводным трубопроводом), транспортировка цистернами и другими единицами железнодорожного, водного или автомобильного транспорта.

Место передачи товара может не только связывать набор договорных опций по месту исполнения обязательств, но и формировать цену сделки. Так, место исполнения обязательств (точка транспортировки товара) определяет расходы энергоснабжающей или принимающей стороны, а создание инфраструктуры для транспортировки может в качестве рисковой опции интегрировано в цену сделки.

Правовой статус участников определяет переговорные возможности сторон в определении вида сделки и ее содержания. Переговорные возможности стороны в вопросе определения опций могут быть как свободными, так и сдерживаемыми национальным законодательством, международными соглашениями. На основании международных соглашений участники могут получить особый режим (например, режим наибольшего благоприятствования), национальным законодательством получить преимущественные права и т.д.

Премиальный опцион в сфере гражданского оборота энергоресурсов может иметь широкое применение. В данном случае речь идет о развитии договорного цикла отношений. Договор, реализация которого зависит от воли одной из сторон – держателя опциона, имеющей право акцептовать опцион в сроки и при наступлении определенных условий, закрепленных в договоре. Держатель опциона может воспользоваться этим правом или не приводить опцион в действие. Возможность выбора выступает главной характеристикой опциона.

Другая сторона договора находится в режиме «ожидания» осуществления права, встречным представлением здесь выступает опционная премия – плата, предусмотренная опционным соглашением.

Премиальный опцион структурирует размер встречного предоставления. предоставляется в качестве вознаграждения за достижение положительных результатов держателя опциона. Премиальные возможности не имеют такого широкого применения в классическом гражданском обороте, где преобладают меновые отношения и размер встречного предоставления определяется равновесной ценой. Премиальная модель определения размера встречного предоставления используется в алеаторных сделках: пари, лотерея, «гонорар успеха».

Авторская позиция сводится к тому, что соглашения о присоединении к сетям (электрическим, трубопроводным) не могут иметь самостоятельной

правовой цели (*causa*). Присоединение (подключение) составляет один из этапов общего договорного цикла снабжения по присоединенной сети, объединённой единственной *causa* – передача товара от энергоснабжающей стороны к энергополучающей. Усложнение отношений, повышение технических требований должно обеспечиваться единой договорной конструкцией, в которой мы наблюдаем черты опциона.

Штрафной опцион также может иметь широкое применение в сфере гражданского оборота энергоресурсов. Штрафная опция может применяться в случае нарушения оферентом условий договора, либо в случае возникновения негативных обстоятельств, риск которых возложен на оферента. Главная цель такой конструкции – максимально возможное восстановление положения, существовавшего до нарушения основного договора, минуя сложности доказывания наличия убытков и их размера. Например, стороны обязались не инвестировать в конкурирующие сферы или не продавать энергоресурсы третьим лицам. В случае невыполнения данного условия у пострадавшей стороны возникает право на принудительный лот товара, а может быть долю уставного капитала или акций нарушителя по заранее определённой цене. Штрафной опцион в данном случае выступает мерой ответственности, применяемой в качестве обеспечения исполнения обязательств. Обеспечительная функция штрафного опциона может реализовываться, в частности, посредством механизма внесудебной реализации опциона на заключение договора с помощью нотариального засвидетельствованного акцепта.

Проведенный анализ показал, что применение опционных конструкций, позволяет прийти к формированию новых договорных инструментов, направленных на опосредование единого технологического процесса и достижение правовой цели – передачу энергоресурсов, в условиях, когда риски интегрированы в договорные условия, а исполнение договорных обязательств структурируется посредством выбранных алгоритмов.

Применение опциона может быть направлено на поддержание отношений длительного характера на газовых рынках, использованию новых способов конструирования цены договора, применению непоименованных способов обеспечения договорных обязательств как побуждающих к надлежащему исполнению, так и содержащих штрафные санкции, применяемые без обращения к судебным инстанциям.

Список использованных источников:

1. Свирков С.А. Развитие механизмов договорного регулирования: доклад / Цит по: Габов А.В., Зинковский С.Б., Лизикова М.С. Энергетический переход как фактор влияния на энергетическое законодательство: Обзор Международной научно-практической конференции. Москва, Институт государства и права Российской академии наук, 20 июня 2023 г. // Труды Института государства и права РАН, 2023. Т. 18. № 5. С. 151-173.
2. Долинская В. В. Национальное законодательство Российской Федерации и потребности регулирования отношений в сфере энергетики // Законы России: опыт, анализ, практика. 2023. № 2. С. 8-13.
3. Об утверждении Доктрины энергетической безопасности Российской Федерации: Указ Президента РФ № 216 от 13.05.2019 // СЗРФ. 2019. № 20. Ст. 2421.

4. Свирков С.А. Правовое регулирование доступа к технологической инфраструктуре в ТЭК // Вестник Московского университета. Серия 11. Право. 2023. № 3. С. 83-96.
5. Витрянский В.В. Реформа российского гражданского законодательства: промежуточные итоги. М.: Статут, 2016. 431 с.
6. Карапетов А. Г. Опцион на заключение договора и опционный договор согласно новой редакции Гражданского кодекса Российской Федерации // Вестник экономического правосудия РФ. 2016. № 3. С. 49-72.
7. Ташлыкова А. А. Опцион (договор) в международном частном праве // Эпомен. 2020. № 42. С. 136-144.
8. Янковский Р. М. Правовое регулирование венчурного инвестирования: Дисс. ... кан. юрид. наук. М., 2018. 227 с.
9. Орлов Г.Н. Опционные договорные конструкции в Гражданском кодексе Российской Федерации и их дальнейшее развитие: Дисс. ... канд. юрид. наук. СПб., 2018. 217 с.
10. Договорное и обязательственное право (общая часть): постатейный комментарий к статьям 307-453 Гражданского кодекса Российской Федерации / отв. ред. А.Г. Карапетов. М.: М-Логос, 2017. 1120 с.

Земляченко Ярослав Владимирович,
доцент кафедры гражданского права и процесса юридического института,
Белгородский государственный национальный исследовательский
университет,
кандидат юридических наук
(Белгород, Россия)

СИСТЕМНЫЙ ПОДХОД В ПРАВОВОМ РЕГУЛИРОВАНИИ ВОПРОСОВ ЭКОЛОГИИ В МЕСТАХ ДОБЫЧИ НЕФТИ И ГАЗА НА ТЕРРИТОРИИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Аннотация. В настоящей статье кратко излагается и дается оценка ключевым системообразующим элементам понятия системы правового регулирования вопросов обеспечения защиты экологии в местах добычи нефти и газа. Особо необходимо подчеркнуть, что автор не ставил целью давать оценку понятию системы указанных мер, по причине, устоявшейся в науке экологического права представления о системе экологической безопасности. В статье рассматривается соотношение юридических и не юридических способов противодействия наступления негативных последствий от экологических рисков. По итогам делается вывод о доминирующей роли организационных способов над компенсационными.

Ключевые слова: система, подход, нефть, газ, экологическая безопасность, окружающая среда, парниковые газы, угроза загрязнения окружающей среды.

Защита территории и окружающей среды в местах добычи полезных ископаемых относится к категории вопросов, никогда не утрачивающих свою актуальность и злободневность. Российские экологи, энергетики, юристы