



# **Реформа ГК РФ: новые возможности для структурирования финансовых и инвестиционных сделок**

Новации, введенные Федеральным законом №42-ФЗ от 08.03.2015

«О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации»

(разработан при участии Рабочей группы по созданию МФЦ)

## Опцион на заключение договора статья 429.2

### Опционный договор статья 429.3



**В законодательство введены два вида опционов:**

- **Опцион на заключение договора** — договор о выдаче безотзывной оферты, предоставляющей другой стороне право заключить договор на условиях, предусмотренных опционом.
- **Опционный договор** — соглашение сторон, предоставляющее одной из сторон право потребовать в установленный срок от другой стороны совершения определенных действий. В обоих случаях такое право может предоставляться управомоченной стороне за плату.

---

**Применение:** Опцион на заключение договора купли-продажи акций с членами совета директоров компании в случае исполнения ими установленных для менеджмента КПЭ; опцион, по которому один акционер обязуется выкупить акции у другого в случае наступления определенных обстоятельств (принятие в общество третьих лиц, ухудшение финансового положения общества, корпоративный конфликт) и т.п.

## Соглашение о возмещении потерь статья 406.1



Механизм, аналогичный конструкции «indemnity» в английском договорном праве, позволяет предусмотреть обязанность стороны возместить имущественные потери другой стороны, возникшие в случае наступления определенных обстоятельств, не связанных с нарушением обязательств. Такое условие часто включается в договоры купли-продажи акций и обеспечивает лучшую защиту покупателю, так как позволяет продавцу принять на себя риски, связанные с деятельностью отчуждаемой компании и косвенно зависящие от продавца.

---

**Применение:** Стороны заключают соглашение на продажу крупного пакета акций, но проверка, проведенная покупателем в рамках due diligence, не позволяет выявить всех скрытых проблем приобретаемой компании, связанных с нарушением правил бухгалтерского учета, налоговыми недоимками, возможными судебными претензиями. Указанные проблемы не характеризуют качество акций, поэтому на них не распространяется ответственность продавца, несмотря на то, что они способны существенно повлиять на стоимость акций. В соответствии с новой нормой продавец может принять на себя обязательство возместить потери покупателя в случае возникновения определенных негативных обстоятельств, взяв на себя указанные риски.

## Заверение об обстоятельствах, имеющих значение для заключения договора, его исполнения или прекращения статья 431.2



Данная норма известна в английском праве как «warranty and representation», часто включается в договоры купли-продажи акций.

До недавних пор оставалась под сомнением возможность принудительного исполнения нормы.

---

**Применение:** Акционерное общество продает крупный актив и заверяет покупателя, что сделка надлежащим образом одобрена в соответствии со всеми корпоративными процедурами. В случае несоответствия данных сведений действительности и признания сделки недействительной, продавец будет нести ответственность перед покупателем за убытки, причиненные недостоверностью таких заверений.



## Понятие обусловленного исполнения обязательства статья 327.1



Согласно данной норме, обязательство может быть поставлено под условие, наступление или ненаступление которого полностью зависит от воли одной из сторон (потестативное условие).

---

**Применение:** В акционерном соглашении стороны закрепили обязанность по периодическому внесению вкладов в имущество общества. В случае неисполнения данной обязанности сторона обязана продать принадлежащие ей акции в пользу другой стороны. До последнего времени законность такого условия оставалась под сомнением, так как его наступление полностью зависит от одной из сторон.

## Договор с исполнением по требованию статья 429.4



Закреплена конструкция абонентского договора — договора с исполнением по требованию.

---

**Применение:** Стороны заключают договор на поставку, при котором покупатель заранее платит определенную денежную сумму не за конкретный товар (работу, услугу), а за право их неограниченного получения. Данное право при этом может быть не реализовано.

## **Возможность субординации требований кредиторов посредством заключения соглашения о порядке удовлетворения их требований к должнику статья 309.1**



Субординация требований востребована в проектном финансировании и позволяет гибко распределять риски между финансирующими проект кредиторами.

---

**Применение:** Несколько банков, кредитующих заемщика, заключают соглашение, согласно которому одному банку (старший кредитор) предоставляется право преимущественного исполнения со стороны должника по сравнению с другими банками (младшие кредиторы), т. е. субординацию требований.

## Соглашение о порядке ведения переговоров п. 5 ст. 434.1



Вводится новый тип договора — соглашение о порядке ведения переговоров.

---

**Применение:** Перед заключением договора купли-продажи акций стороны подписывают соглашение о порядке ведения переговоров, в котором согласовывают:

- распределение расходов на ведение переговоров
- распределение расходов на проведение процедуры due diligence
- порядок раскрытия информации
- условие об эксклюзивности переговоров (обязанность стороны не вести параллельные переговоры с конкурентами)



## Регулирование исполнения негативного обязательства п. 6 ст. 393



Возможность для кредитора в случае нарушения должником обязательства по воздержанию от совершения определенного действия (негативное обязательство) требовать пресечения соответствующего действия. Норма аналогична англо-американскому правовому институту «injunction»

---

**Применение:** Должник взял на себя негативное обязательство (например, обязанность франчайзера не открывать торговых точек в регионе, где он предоставил франчайзи право на использование товарного знака, или обязанность принципала не продавать товар, минуя эксклюзивного агента). В случае, если должник нарушил данное негативное обязательство, кредитор вправе требовать наложения в отношении должника судебного запрета. Несоблюдение ответчиком такого судебного решения повлечет публично-правовую ответственность ответчика.

## Аналог англо-американского «waiver» ст. 450.1



Вводится механизм отказа от осуществления договорного права (аналог англо-американского «waiver»).

---

**Применение:** Отказ от реализации права на досрочное истребование долга, отказ от созревшего права на отказ от договора и т. п. Такой отказ может быть как перманентным, так и временным (например, отказ кредитора осуществлять свое право на досрочное истребование кредита в течение ближайших трех месяцев, давая должнику тем самым период для восстановления платежеспособности).