

Содержание:

Введение

В многовековой практике функционирования рыночного механизма саморегулирования экономики и производства вексель составляет элементарную форму кредитных денег, которая неограниченно используется для оплаты товаров и услуг, предоставления краткосрочного кредита, оформление гарантий по межбанковские кредиты.

Владение векселем означает, что кредитор становится владельцем высококачественного коммерческого документа, который надежно гарантирует долговые расчеты, приносит процентный доход, а по уровню ликвидности приближается к деньгам. С помощью векселя взаимоотношения и расчеты между поставщиком и покупателем возвышаются на более высокий уровень. Он упорядочивает и стабилизирует межхозяйственные производственно-сбытовые связи, предоставляет достаточные гарантии своевременности и полноты получения платежа за фактически отгруженную продукцию. Для кредитора владения векселем означает и свободу выбора контрагентов и эффективных операций.

Целью курсовой работы является исследование сущности и видов векселя в современном гражданском обороте.

В рамках поставленной цели, в работе решен ряд задач:

- рассмотрены теоретические основы оборота вексельных обязательств;
- проанализированы юридические аспекты обращения векселя в современном гражданском обороте

Курсовая работа состоит из введения, двух глав, заключения и библиографии.

Глава 1. Теоретические основы оборота вексельных обязательств

1.1 Значение векселя как экономической категории

Экономическое значение векселя определяют его основные функции, правильное понимание которых участниками финансового рынка является условием максимальной эффективности вексельных операций. Эти функции нужно учитывать законодателю, поскольку нехватка адекватной этим функциям правовой формы значительно усложняет их реализацию. Среди различных функций векселя можно выделить четыре важнейших: кредитная, расчетная, обеспечительная, инвестиционная.

Кредитная функция является важнейшей, поскольку именно в ней в наибольшей степени оказывается значение и экономическая роль векселя. Известно, что вексель - это удобный инструмент краткосрочного кредита. Еще С. М. Барац отмечал: «Если общий новизною истиной является тот факт, что кредит - душа промышленности, то вексель, непосредственно сомнительно, - лучший представитель кредита».

На первых этапах истории своего возникновения вексель был средством безопасного перевода денег, а его кредитная функция сформировалась позже, приобретая со временем все большее значение. Именно благодаря кредитной функции вексель способствовал развитию не только коммерческого кредита, но и промышленности в целом.

Как замечал М. Блок, отсрочка платежей и общее накопление этих отсрочек способствовали успеху капиталистического способа производства, сформировав особую финансовую среду, которая находится в неустойчивом равновесии, где каждый является одновременно кредитором и должником. Капиталистический способ производства, основанный на таком взаимном кредите, нарушился бы при одновременной сверке всех счетов.

Некоторые авторы выделяют функции дисконтирования, рефинансирования и кредитно-денежного регулирования. Коммерческие банки при учете векселей клиентов могут осуществлять дисконтирование векселей в центральных банках, определяющие процентную ставку (ставку рефинансирования), а также выдвигать конкретные требования в качестве дисконтированных векселей и к банкам, которые проводят дисконтирование. В зависимости от приоритетов экономического

развития хозяйства, центральный банк может изменять условия дисконтной политики и таким образом влиять на конъюнктуру рынка векселей.

Обеспечительная функция предполагает использование векселя как средства, которое гарантирует оплату. При этом обеспечительную функцию необходимо рассматривать в двух аспектах. С одной стороны, заложенное в векселе требование через свою абстрактность и формализм (в сочетании со строгостью вексельного права) дает дополнительные гарантии выполнения долгового обязательства. С другой - вексель может становиться самостоятельным гарантийным средством погашения коммерческого кредита.

Вексель может предоставлять гарантию только в отношении экономических рисков и не является гарантийным средством за политико-экономических или чисто политических рисков. Гарантийная функция векселя направлена на исключение риска неплатежеспособности; она основывается на гарантийных свойствах, присущих векселю по самой своей природе. Эти свойства связаны с абстрактностью и формализмом вексельного требования, а также с правовой сущностью вексельных подписей, относящиеся к документу и свидетельствующим о платежеспособности лица, подписавшего этот документ, и его популярности в определенных коммерческих кругах.

Расчетная функция векселя заключается в том, что он является средством расчета за товары (или услуги). Деформация функции векселя в постсоветских странах в результате тенденции его использования в качестве расчетного средства тормозит его применение по назначению, то есть в качестве инструмента коммерческого кредита, и вследствие этого мешает оздоровлению и укреплению финансового состояния предприятий. В постсоветской экономике расчетно-платежная функция векселей в значительной степени вытеснила функцию кредита и стала ведущей. Об этом свидетельствует, в частности, применение векселей для удовлетворения обоюдных требований и построения расчетно-платежных цепочек.

Реализация расчетно-платежной функции приближает вексель к реальным деньгам, превращая его в денежный суррогат. Основным сторонником концепции деловых суррогатов является Фридрих фон Хайек, который проанализировал возможную многовалютную экономическую систему. Подобные представления встречаются у других авторов, которые называют «почти деньгами» альтернативные финансовые инструменты, не являющиеся полноценными деньгами.

В состав «почти денег» обычно включаются и векселя, а Ф. Хайек называет векселя банков, выпускаемые для обращения, «частными денежными знаками».

На основе теории «почти денег» разработана градация денежной массы на денежные агрегаты. Векселя относят к расширенному агрегату МЗ, в который входят и другие ценные бумаги. Такую классификацию было сделано на основании степени ликвидности и возможности обмена ценной бумаги на деньги, а также с учетом связанных с этим временных и материальных затрат.

Хотя в экономике существует особая категория так называемых кредитных денег, которые представляют собой обязательства частной или юридического лица, законодательство не признает такие обязательства деньгами и рассматривает их как самостоятельные объекты гражданского права.

Чтобы получить вместо коммерческого векселя деньги, с ним проводят несколько трансакций (например, учет в банке), определяющие объем денежного агрегата, в который включают векселя. Такой подход является правильным не только с правовой, а и с экономической точки зрения, когда вексель играет роль коммерческого ценной бумаги, что наблюдается в странах с развитыми финансовыми рынками. Но в странах с финансовыми рынками, которые формируются, вексель, который многократно передается и практически не погашается, используется как своеобразный способ обращения.

Существует два основных подхода к выполнению векселем некоторых функций денег.

Сторонники первого подхода положительно оценивают выполнение векселем отдельных функций денег. «Вексель ... способен быть заменителем денег в любых расчетной-платежных отношениях»; «Вексель ... стал ... широко применяемым средством расчетов, то есть полноценным заменителем денег»⁶⁸; «Вексель является денежным сурогатом, который благодаря способности к передаче становится платежным средством, заменяя собой деньги»; «Вексель ... ордерная ценная бумага ... по своим экономическим признакам близок к кредитным деньгам банка».

Выполнение векселем функции заменителя денег является одной из характерных особенностей его использования в отечественной экономике. Как отмечал Дж. Хикс, хотя краткосрочные векселя нельзя отождествлять с деньгами, они достаточно близким заменителем грошей. По мнению А. С. Генкина, в этом можно видеть завершения длительного процесса дестафации - «дематериализации»

денег; именно вексель, как давно известный заменитель денег, сыграл важную роль в этом процессе.

Однако, при этом необходимо учитывать существенные различия между обращением векселей и денег. Как отмечал Р. Гильфердинг, обращение денег основан на общественном минимуме товарного обращения, а обращение векселей связан с превышением этого минимума. Вексель, этот частный долговой знак, или выплачивается деньгами, или компенсируется другим долговым знаком. Благодаря этому из частного долгового знака вексель превращается в общественно значимый и признанный эквивалент денег. Вексель возник из функции денег как средства оплаты, но с помощью кредита он заменил деньги частными отношениями между контрагентами, основанными на доверии к их платежеспособности.

Сторонники второго подхода менее оптимистично расценивают использование векселя как заменителя денег. Они считают, что вексель не может брать на себя некоторые функции денег. При этом нельзя смешивать между собой средства расчета и средства уплаты, поскольку это приводит к негативным последствиям. Вексель является средством расчета, а средством уплаты могут быть только деньги. «Вексель не является средством уплаты и передать его в «уплату» чего нельзя ... Вексель не является расчетным (Платежным) документом».

«Использование векселя ... может ... негативно влиять на денежное обращение в целом. Вексель ... не является средством оплаты»; «Вексель деньгами не есть, поскольку после наступления срока уплаты он сам подлежит обмену на деньги».

Инвестиционная функция заключается в том, что вексель как ценная бумага может быть объектом инвестирования. Покупая за деньги вексель, предприятие инвестирует средства, рассчитывая в результате реализации прав, воплощенных в векселе, получить в будущем нем прибыль.

Как отмечал Г. Ф. Шершеневич, «международная торговля была бы невозможна без такого платежного средства, как вексель. Потребность в этом средстве превращает сам вексель в товар, имеющий свою цену и является предметом самостоятельной важной торговли».

Вкладывают денежные средства в вексель преимущественно банки и специальные финансовые учреждения. Благодаря этому они имеют высоколиквидные инвестиции капиталов, так как надежные векселя можно легко дисконтировать или продать. Кроме того, инвестор может рассчитывать на поступление денег при оплате по векселю без его учета. Поэтому в последнее время в странах с

развитыми финансовыми рынками векселя все чаще используются как инвестиционный инструмент.

Общая экономическая функция векселя определяется как его способность выступать в роли средства кредита среди определенного круга лиц, не сомневаются в обоснованности обещания осуществить уплату. Однако, поскольку вексель используется для решения многих экономических задач, его часто «нагружают набором дополнительных функций и таким образом оказывают векселю качества и возможности, противоречат его прямому назначению». К тому же, вексель «кроме своих основных функций частично выполняет функции облигаций, депозитных сертификатов и даже чеков».

В реальной практике вексельных операций сочетаются различные функции векселем в зависимости от конкретной цели операции. В общем можно считать, что в современном вексельном обращении преобладает кредитная функция, а другие дополнительные. Можно прогнозировать дальнейшее развитие инвестиционной функции как наиболее динамично растущей.

1.2 Объекты вексельных отношений их права и обязанности

На основании приведенных выше определений простого и переводного векселя становится понятным, что сторонами операций с простым векселем выступают два лица: векселедатель - лицо, выписывает вексель и является плательщиком по векселю; векселедержатель - первый получатель векселя, перед которым плательщик принимает обязательство о платеже.

Сторонами операций с переводным векселем выступают: векселедатель (трассант) - лицо, которое выписывает вексель, в котором содержится требование к другому лицу уплатить сумму, предусмотренную в векселе; плательщик (трассат) - лицо которой трассант обращает свой приказ о платеже по векселю; ремитент - первый векселедержатель, в пользу которого выставляется вексель.

В других субъектах, которые влияют на формирование вексельных отношений на следующих этапах, можно отнести: акцептанта - лицо, которое взяло на себя обязательства плательщика по предъявленному векселю; индоссанта - лицо, передавшее право по векселю путем совершения передаточной надписи; индоссатора - лицо, в пользу которого осуществляется индоссамент.

Итак по переводному векселю, в отличие от простого, плательщиком является не векселедатель, а другое лицо, которое должно письменно подтвердить свое согласие произвести платеж по векселю в определенный срок. Это специальное воздействие называется акцептом тратты. Поэтому переводной вексель имеет форму приказа трассанта плательщику (который после акцепта становится акцептантом) произвести платеж по векселю.

Всех участников операций с векселями связывают правоотношения, конечным предметом которых является уплата вексельной суммы. Трассант, подписывая вексель и выдавая его ремитенту, принимает на себя перед ремитентом ответственность за его оплату. Но трассант не является основным должником по векселю. Его ответственность носит вторичный характер, так как она наступает только в случае неуплаты векселя плательщиком.

Ремитенту (следующему держателю векселя) принадлежит право требовать от векселедателя уплаты по векселю в случае отказа плательщика от акцепта или оплаты векселя. Но это право может быть использовано только при соблюдении ремитентом (держателем) таких условий: своевременного предъявления векселя акцепта или платежа и совершения протеста в случае неакцепта или неплатежа. Но если трассант сделает в векселе отметку "без протеста" или "без расходов", то соблюдение перечисленных условий для предъявления требования о платеже к трассанта не обязательно.

Обязательство трассанта перед ремитентом (и последующим держателем векселя) подтверждается подписью трассанта на векселя и в силу этого носит вексельный характер. Вместе с тем трассант и ремитент связаны отношениями того соглашения, которое было предпосылкой выдачи векселя. Эти правоотношения между ними регулируются не нормами вексельного права, а нормами гражданского права об обязательствах, вытекающих из договоров. Итак, выдача векселя, создавая новые вексельные отношения между трассантом и ремитента, не останавливает правоотношений, существующих между ними по основному соглашению.

Плательщик, который не акцептовал вексель, не является ответственным за вексель лицом, потому что он не подписывал векселя (подпись порождает ответственность). Но акцепт не является обязательно "Обязательным действием для того, чтобы плательщик осуществил оплату выставленного в его адрес векселя. Поэтому ремитент (или другой держатель векселя) вправе передать вексель плательщику в соответствующий срок для оплаты. Платеж, произведенный

плательщиком по такому векселю, освобождает плательщика от его обязательства по основному договору с трассантом, а также освободит трассанта от его ответственности перед ремитентом (или другим держателем) по этому векселю. С оплатой векселя плательщиком вексель погашается. Если плательщик откажется от оплаты векселя, он будет нести ответственность только перед трассантом, но ответственность не вексельную, а такую, которая возникает из заключенного между ними соглашения, по которому и был выставлен вексель.

Акцептант - это лицо, которое взяло на себя обязательства осуществить оплату за выставленным на нее переводному векселю. Благодаря акцепту плательщик становится главным должником по векселю. Таким образом, акцепт является письменным обязательством на векселе плательщика уплатить его держателю в срок. С того момента, как акцептант вернул акцептованный им вексель, его обязательства по этому векселю становятся безотзывным (даже если он позже и зачеркнул свою подпись). Акцепт осуществляется в виде надписи на лицевой стороне векселя. Акцепт должен быть простым и ничем не обусловленным, но может быть как полным (на всю сумму векселя), так и частичным (на часть суммы векселя). В случае отказа в акцепте векселедержатель должен опротестовать вексель в неакцепте. В этом случае у последнего его владельца возникает право оплаты в порядке регресса, то есть обратного требования к предыдущим обязанным по векселю лиц.

Рассмотрение классификации векселей в предыдущем подразделе дипломной работы показал, что субъектами вексельных отношений в Украине в настоящее время являются физические лица, корпорации, финансовые группы, коммерческие банки, НБУ, главное управление Государственного казначейства.

Заслуживает внимания изучение взаимоотношений фирм с банками в процессе вексельных отношений. Использование векселя банками превращает его в кредитное соглашение, он служит орудием коммерческого кредита.

Кредитное соглашение возникает вследствие учета банком векселя в интересах и по поручению своего клиента. Последний получает от банка средства под учтенный вексель как кредит, который будет выплачен векселедателем в срок, указанный в векселе, но получателем этих средств уже становится банк. Передача векселя банка осуществляется путем индоссаменты, то есть надписью на векселе, содержащий поручение владельца векселя банка получить оплату. Эта операция называется "учет (дисконт) векселей".

Векселя, не соответствующие требованиям банка, вычеркиваются из реестра и возвращаются клиенту. Принятые векселя регистрируются в специальной "книге учета векселей", которая ежегодно открывается банком, а регистрационный порядковый номер этой книги проставляется на самом векселе.

Для своевременного получения платежей по учтенным векселям банк ведет надзор за сроками наступления платежа. С этой целью на каждое число составляется ведомость в двух экземплярах, которая заполняется данными векселей со сроком исполнения на это число. Данные сведений сверяются с векселями, с хранилище (кассе) банка, после чего один экземпляр ведомости передается в операционный отдел, а второй остается у ответственного лица банка, ведет эти операции.

При получении платежа в ведомости делают соответствующие отметки, а вексель возвращается плательщику. В случае досрочных выплат по векселю плательщику возвращают соответствующую сумму дисконта (разница между номиналом, по которому банк купил вексель, и суммой, которую плательщик должен выплатить) за дни, которые остались до срока, исходя из ставки процента банка, уплачиваемого за средства по текущих счетах. В случае оплаты векселя после срока платежа, плательщик более вексельную сумму платит банку за просроченные дни пеню и 6% годовых (согласно УВЗ), а также расходы на опротестование (сообщения, отправка и т.д.). После этого вексель возвращается плательщику.

Неуплаченный в день срока платежа вексель банк должен передать на следующий день нотариусу или судебного исполнителя для опротестования. Это требование категорическим, поскольку упущения срока погашения и несвоевременное опротестования влечет потерю "юридической силы" векселя. Поэтому операции по учету векселей требуют особого внимания и ежедневного контроля.

Банк может сохранить вексель, учитывается, в срок его погашения (предъявление к оплате должнику). А при необходимости коммерческий банк может в свою очередь переобликовать (продать) вексель в центральном банке аналогичным способом. Эта операция называется перезалог векселей.

Поскольку векселя, как правило, выставляются на срок не более 90 дней, то учетная банковский кредит является краткосрочным. Цена покупки векселя состоит из его номинальной стоимости (сумма средств указана в векселе) за минусом учетной ставки (ставка учетного кредита).

С вексельным обращением связано предоставление еще одного вида кредита-акцептного. В отличие от учетного кредита, который предоставляется векселедержателю, средства при акцептном кредите предоставляются векселедателю (плательщику по векселю). За предоставление акцептного кредита банк взимает акцептную комиссию.

С помощью векселя предоставляется также авальный кредит (вексельное поручительство). Его назначение - покрыть обязательства клиента, если он не сможет выполнить их самостоятельно. Авальный кредит существует в виде различных форм гарантий или поручений: гарантия платежа, гарантия поставки, гарантия предоставления ссуды, налоговые, таможенные, судебные поручения. Они призваны компенсировать риск хозяйственных партнеров клиента банка.

Для предприятий, которые интенсивно используют векселя, более эластичной формой вексельного кредита являются ссуды, выдаваемые под залог в форме открытого счета в определенном процентном отношении задолженности клиента относительно представленного им обеспечения. Банки могут открывать клиентам по их заявлению специальные ссудные счета и отражать в них сумму предоставленной ссуды под обеспечение принятых векселей.

Когда в процессе пользования кредитом по специальному ссудному счету клиента среди обеспечения будут выявлены векселя предприятий, против которых совершено протесты, то банк извещает об этом предъявителя и предлагает ему выкупить векселя опротестованного векселедателя или заменить их в недельный срок другими благонадежными векселями. Невыполнение этого требования влечет за собой закрытие этого кредита.

При проведении таких операций банком рекомендуется приобретать у клиента права инкассации векселей. Помимо получения дополнительной прибыли это будет одним из средств страхования банка от предъявления ему фальшивых векселей.

Бухгалтерские записи выданных ссуд под залог векселей осуществляются в специальных ссудных счетах, которые открываются на балансовых счетах по отраслевой принадлежности, предусмотренных в плане счетов бухгалтерского учета в коммерческих банках.

Порядка ведения бухгалтерского учета, хронологических и синтетических записей по специальным ссудным счетам, обеспеченными векселями, предъявляются те же требования, что и к учету векселей, поскольку обращение векселей, их движение является общей экономической основой этих операций банка. При выдаче ссуд

векселя является их залоговым обеспечением и источником погашения за счет оплаты, поступившей по ним, если заемщик не имеет возможности погасить задолженность иным образом. Выдача ссуд отражается по дебету, а погашение - по кредиту в специальном ссудном счете. В аналитическом учете самых важных роль имеет специальный ссудный счет, обеспечен векселями, в котором отражается движение задолженности по ссудам.

Банки могут выполнять также операции по инкассации векселей. Разница этой операции от других видов учета векселей в том, что при учете векселя банк испытывает особого риска, оплачивая вексель (за минусом дисконта), а при инкассо векселя он принимает только поручения получить в срок платеж и передать его владельцу векселя. Роль банка сводится лишь к точному исполнению инструкций клиента-векселедержателя. За осуществление инкассо банк получает комиссионное вознаграждение. По учетного векселя, то он получает прибыль в виде дисконта (разницы между обусловленным номиналом и платежом плательщика), но в случае непоступления платежа, просрочки опротестования такого векселя банк отвечает за последствия несвоевременного совершения протеста по учтенным векселям.

Банки могут по поручению векселедателя осуществлять платежи по векселю в установленный срок. В этом случае банк, в противовес инкассации и учета векселей, является не получателем платежа, а становится плательщиком. Эта операция называется Домициляцией векселей, отмечается на лицевой стороне векселя. Выступая, как домицилиат, банк не рискует, поскольку он платит вексель только в том случае, если плательщик внес ему ранее вексельную сумму или плательщик в этом же банке достаточные средства на текущем счете и уполномочивает банк списать необходимую сумму для оплаты векселя. В противном случае банк отказывает в платеже, и вексель опротестовывается против векселедателя.

Дисконтные и залоговые операции с векселями дают коммерческим банкам возможность с меньшим риском нарушения своей ликвидности вкладывать в эти операции наиболее подвержены неожиданного изъятия депозиты (средства на расчетных, текущих и других аналогичных счетах). В случае неожиданного изъятия таких средств коммерческие банки для сохранения своей ликвидности могут рефинансироваться в учреждениях других банков в форме перечисления и перезалога векселей с помощью индоссамент (надписи на векселе).

Таким образом, мы выяснили, что с введением в хозяйственный оборот векселей банки могут осуществлять с ними кредитные и коммерческие операции. К кредитным операциям относятся: учет (дисконт) векселей, выдача ссуд до востребования под обеспечение векселей, рефинансирование вексельных операций. В коммерческих операциях - принятие векселей на инкассо для получения платежей в срок в интересах клиента (векселедателя); обязательства оплатить вексель плательщика (домиция).

Для обеспечения режима наибольшего благоприятствования использованию векселей, ускорения оборота вложенных в них средств и улучшение ликвидности Национальный банк Украины рекомендовал учреждениям коммерческих банков проводить операции по учету векселей предприятий или выдавать им ссуды по специальным ссудным счетам под залог векселей, предоставлять услуги клиентам в случае получения платежей векселями. Управлением Национального банка разрешено предоставлять ссуды коммерческим банкам для рефинансирования их дисконтных (учетных) и ссудных операций под векселя. Однако в условиях инфляции, острого дефицита товаров и неплатежей за них, существование псевдопідприємств, мошенничества с кредитами вексельное обращение в практике хозяйствования еще не получил широкого использования.

При рассмотрении возможности предоставления вексельного кредита банк обязан убедиться, что клиент будет способен своевременно вернуть кредиты, а также, что последние 6 месяцев векселя, которые он выдавал, а не опротестовывались. Для анализа и оценки платежеспособности предприятия-векселедателя используются данные бухгалтерского учета и отчетности лиц, обязанных векселями, данные других банков, услуги аудиторских служб, другие доступные методы и средства проверок, не противоречащие закону.

В дальнейшем возникает необходимость создать систему накопления информации о хозяйствующих субъектах, допустившие опротестования векселей, эти сведения будут основанием для решения вопроса о принятии векселей.

Предприятиям, которые допустили векселя к протесту, вексельные кредиты, как правило, не предоставляются. Но такого банка данных пока нет, поэтому банковские учреждения должны принять меры по проверке экономической надежности векселя, особенно из других регионов Украины. Еще внимательнее нужно подходить к векселям, выданным в других государствах. В таких случаях, кроме платежеспособности векселедателя нужно выяснить соответствие векселя законодательным актам страны, где он выдан. Если вексель написан на

иностранном языке, то, принимая его к учету или в залог, банк должен требовать заверенный нотариусом перевод текста векселя.

Несмотря на то, что порядок использования векселей в упомянутых правилах Национального банка разработаны достаточно подробно, при отсутствии эффективной системы проверки предприятий-векселедателей, коммерческих банков, которые инкассируют векселя, эта форма взаиморасчетов может стать особенно уязвимой с точки зрения правонарушений, связанных с выпуском в платежный оборот фиктивно созданных безналичных средств. Это объясняется легким доступом к вексельным бланкам широкого круга лиц.

Глава 2. Юридические аспекты обращения векселя в современном гражданском обороте

2.1 Вексель в гражданском обороте

Юридическая природа векселя на протяжении длительного времени вызывала много споров. Появилось большое количество научных теорий, объясняющих юридическую природу векселя.

Вексель в своем развитии прошел несколько этапов. Вексель средневековой Италии существенно отличается от векселя нашего времени. В «итальянский» период прототипом современного переводного векселя был *litteraescambii*.

Litteraescambii – это письменный документ, подтверждающий наличие договора о принятии денежной суммы с обязательством вернуть эквивалент этой суммы в определенном месте, в определенное время и монетами, указанными в договоре.

В. Катков отмечал, что не следует смешивать договор о переводе денег из одной местности в другую (*contractumcambii*) с самим векселем (*litteraescambii*).[22] Договор мог существовать и без векселя. Наличие векселя предполагало *contractumcambii*, наличие же *contractumcambii* не предполагало еще *litteraescambii*, так как договор мог обойтись и без векселя. Вексель не был единственным доказательством заключенного договора. *Contractumcambii* заключался простым соглашением и мог быть доказываем всеми способами, независимо от векселя.

В «итальянский» период у юристов не было единого мнения о юридической природе договора, лежащего в основе векселя. Одни юристы пытались подвести этот договор под один из договоров, известных римскому праву. Самым распространенным был взгляд на этот договор, как на договор купли-продажи отсутствующей монеты, где последняя выступала в роли товара. Другие юристы рассматривали *contractumcambii* как договор мены, по которому имеющиеся деньги обменивались на деньги другой местности. Некоторые юристы рассматривали *contractumcambii* как особый безымянный контракт.[23]

Обязательство, возникшее из *contractumcambii*, было договорным. Оно еще не рассматривалось ни как абстрактное, ни как формальное. Основанием этого обязательства был прием денег для размена. Передача валюты была существенным условием силы векселя: каждому векселю можно было противопоставить возражения по поводу неуплаченной или недоплаченной валюты.

Появление индоссамента произвело целый переворот в воззрениях на вексель. Письменный документ становится необходимым условием существования самого договора. Во «французский» период юристы считали вексельное обязательство договорным. Они видели в нем своеобразный вид договора.

В первой половине XIX столетия появляются новые научные теории, которые ставят под сомнение договорный характер вексельного обязательства. Таким образом, теоретики разделились на два лагеря. Одни стояли на том, что вексель является договорным обязательством, другие отвергали договорный характер вексельного отношения. Одним из видных представителей, отстаивавших договорную теорию, был Тель, по мнению которого, вексельный договор заключается между:

- 1) векселедателем и первым приобретателем векселя;
- 2) индоссантом и индоссатом;
- 3) акцептантом и векселедержателем.

Теории, отвергавшие договорный элемент в вексельном обязательстве, отличались особым разнообразием. В частности, немецкий юрист Эйнерт выдвинул теорию, в которой векселя рассматривались как бумажные деньги. К этому выводу Эйнерт пришел, наблюдая платежную функцию векселя. Несомненно, векселя, даже самые надежные, никогда не станут деньгами, а деньги никогда не смогут выполнять функции векселей. Однако Эйнерт привлек внимание к формальной стороне и

абстрактному характеру вексельного обязательства.[24]

Другой немецкий юрист, Кунтце, выдвинул так называемую креационную теорию. По креационной теории обязательство возникает в силу одностороннего акта создания векселя. Шершеневич, раскрывая сущность креационной теории, отмечал: «Обязательство создается односторонней волей должника, независимо от кредитора. С момента написания вексель есть вещь, воплощающая известную ценность и способная к обращению». Составление векселя креационная теория рассматривает как одностороннюю сделку.[25]

Еще одной немецкой теорией, отвергавшей договорный элемент вексельного обязательства, была эмиссионная теория. Представители этой теории считают, что вексельное обязательство возникает из одностороннего действия лица, выдавшего вексель. Однако это одностороннее действие заключается не в простом создании векселя, а в том, что бумага выпускается в обращение ее составителем. «Выпуск в обращение рассматривается при этом не как договор, а как одностороннее волеизъявление составителя. Из этого делается вывод, что для возникновения права нет надобности в том, чтобы лицо, получившее бумагу от составителя, выразило волю приобрести это право...».

В действующем Положении о переводных и простых векселях мы не найдем прямого ответа на вопрос, что является основанием возникновения вексельного обязательства – договор или односторонняя сделка. Многие известные российские юристы считали вексельное обязательство договорным, причем односторонним. Так, например, Шершеневич определял вексель как «основанное на договоре и выраженное в письменной, строго определенной форме, одностороннее обязательство уплатить известную денежную сумму». [26]

Но договорная теория, как впрочем и эмиссионная, устанавливает известные ограничения для обращения векселя. Так, например, вексель, попавший в оборот помимо воли ее составителя, с точки зрения договорной и эмиссионной теорий не может породить права. Это создает известную неустойчивость гражданского оборота и является серьезным препятствием для обращения векселей. Поэтому законодатель, защищая добросовестного приобретателя, придерживается креационной теории. В соответствии с пунктом 16 Положения о переводном и простом векселе 1937 года, вексель может быть виндицирован только у недобросовестного приобретателя либо добросовестного, но совершившего грубую неосторожность. Причем добросовестность приобретателя презюмируется.

Креационная теория устраняет многие стеснения для обращения векселя. Шершеневич, критикуя креационную теорию, отмечает, что последняя в увлечении интересом оборотоспособности векселя совершенно пренебрегает интересом самого векселедателя.

Возлагая риск составления векселя на векселедателя со всеми вытекающими отсюда неблагоприятными последствиями, мы тем самым создаем благосклонное отношение к ним потенциальных приобретателей этой ценной бумаги. Поэтому векселедателю выгоднее нести риск составления векселя, чем создавать препятствие для обращения последнего, так как основная цель векселедателя - получение кредита.

2.2 Содержание вексельного правоотношения

Вексельное правоотношение – это отношения урегулированные нормами вексельного законодательства; это отношения возникающие с момента выдачи векселя и до момента его погашения. Считаю необходимым остановиться на ряде проблемных вопросов возникающих в вексельных правоотношениях, а также попробуем найти способы решения этих проблем.

Сила векселя состоит в нем самом как в документе. Договор, послуживший причиной его возникновения, имеет значение для стоящего в его основе гражданского правоотношения, но не имеет значения для вексельного права: нет векселя – нет и прав кредитора. Подтверждение этому – многочисленные споры о бездокументарном виде векселя, которые в итоге были четко разрешены в Федеральном законе «О переводном и простом векселе». Поэтому важнейшее значение имеет соблюдение правил выдачи векселя. Такого рода правила применяются преимущественно коммерческими банками, а также могут использоваться любыми другими субъектами вексельного рынка.[27]

В связи с этим важнейшее значение для возникновения вексельного правоотношения приобретает выдача векселя – предоставление векселя в собственность, распоряжение первого векселеприобретателя. До момента выдачи вексель может быть выписан и должен храниться у векселедателя, но это ни в коей мере не означает, что кредитор вступил в свои права. Как вексель получен – вопрос гражданского права, для вексельного права важен сам факт обладания им. При этом действует принцип гражданского права: движимая вещь является собственностью владельца, пока не доказано обратное.

Поэтому под выдачей понимается любое приобретение векселя, будь он выдан по ошибке, утерян, добыт по принуждению или обманом. Обстоятельства выдачи векселя рассматривает уже гражданское право и, в известных случаях, административное или уголовное право.

При непредъявлении векселя к платежу в связи с его утерей и непредоставлением доказательств о восстановлении его в правах, оснований для взыскания вексельной суммы с векселедателя по утраченной ценной бумаге не имеется.[28]

Для коммерческих организаций не установлено каких-либо ограничений векселеспособности, как активной (способности приобретать права по векселю), так и пассивной (способности принимать обязательства по векселям).

Выдача векселя осуществляется на основании соответствующих договоров купли-продажи, заключаемых между банком и первым векселедержателем. При заключении договоров с банками, на случай возможных трудностей с оплатой векселя, желательно заключить договоры со страховыми компаниями, предусматривающие получение их авалья.

В качестве обеспечения вексельных обязательств признаются: депонированные в депонирующей организации денежные средства или иные активы, гарантии Правительства РФ или субъектов РФ, а также другое обеспечение исполнения обязательств, определенное ГК РФ.

В случае передачи имущества третьему лицу (депонирующей организации) в договоре с ним должно быть предусмотрено использование имущества в случае неплатежа по векселю в срок в целях удовлетворения требования кредитора.

На обеспеченных векселях может проставляться аваль или соответствующая отметка.

В случае проставления пометки о залоге или закладе векселедержатель должен обладать правом залога или заклада. Это должно быть обеспечено:

- заключением между векселедателем (индоссантом) и первым векселеприобретателем (индоссатом) договора залога в обеспечение оплаты векселя, и передачей вместе с векселем первому векселеприобретателю (индоссату) права залога с соблюдением правил о передаче прав кредитора путем уступки требования;

- передачей вместе с векселем первому векселеприобретателю (индоссату) товарораспорядительного документа, являющегося ценной бумагой (коносамента или варранта).

Заключение

Проведенное исследование по изучению теоретико-методологических и правовых основ вексельного обращения и особенностей его механизма в гражданском обороте нашего государства позволяет сформулировать следующие выводы и предложения:

Вексель - это ценная бумага, удостоверяющая безусловное денежное обязательство векселедателя уплатить после совпадения оговоренного срока определенную сумму денег владельцу векселя (векселедержателю). Как ценная бумага вексель может свободно продаваться и покупаться на фондовом рынке, дисконтироваться, передаваться кому угодно, накапливаться в финансовых компаниях и на предприятиях.

Вексель является одной из лучших форм безналичных расчетов, которая успешно устраняет конфликтность взаимоотношений дебиторов и кредиторов, привлекает к себе своими широкими возможностями обращения в качестве расчетного средства, легкостью выпуска, возможностью получения эмиссионного дохода и дополнительных оборотных средств без привлечения кредитных ресурсов и рядом других особенностей.

Составление и выдача векселя является чрезвычайно серьезной финансово-кредитной операцией, за которой стоит ответственность за своевременность платежа. Ведь несвоевременность расчета в конечном итоге грозит потерей материальных ценностей и способно довести должника до банкротства. Еще большими потерями для неплательщика становится потеря репутации честного предпринимателя и другие морально-этические последствия.

Уровень применения вексельных расчетов в России нельзя сравнивать с размахом вексельного обращения в мировой практике. Этому мешает прежде всего отсутствие необходимых знаний норм вексельного права и недостаток опыта их использования и отсутствие высоких морально-этических норм у участников хозяйственной жизни и несовершенство законодательства. Векселя в России имеют следующие области применения: для оплаты поставленной в кредит продукции,

выполненных работ и оказанных услуг; использование кредита в налоговых платежах в государственный бюджет, в том числе платежей по НДС в условиях импорта товаров на таможенную территорию России.

В современных условиях вексель пригоден для осуществления многих операций, ведущими из которых являются: а) оплата товаров и услуг; б) предоставление краткосрочных кредитов; в) возврат ранее полученных ссуд; г) оформление долговых отношений между банками.

Исследование показало, что для формирования законодательного обеспечения вексельного обращения в России уже сделано много, а именно: разработан целый ряд национальных актов, создающих необходимое законодательное поле для функционирования векселя как инструмента реализации финансово-хозяйственных отношений.

Эффективность вексельных схем при взаимоотношениях субъектов хозяйственной деятельности заключается в том, что вексельное обращение способен существенно уменьшить потребности в наличных и безналичных средствах и резко ускорить оборот фондов предприятий. Вексель облегчает работы, давая возможность отсрочить платеж и помогает избежать дополнительных долгов, по нему уплачивается процент меньше, чем за пользование кредитом. Главное экономическое назначение векселя на предприятии - немедленное превращение дебиторской задолженности поставщика в денежные средства на его счету. Это осуществляется с помощью учета или дисконта векселей. Дисконт - это приобретение банком прав по векселю путем его покупки до наступления срока платежа.

Среди ведущих причин, которые тормозят развитие вексельного обращения в России, можно назвать следующие: потеря традиций и самой предпринимательской психологии; отсутствие умений и навыков для грамотного составления и оформления вексельных обязательств, отсутствие знаний правовых условий обращения и погашения векселей; недостаток правовых знаний у юристов предприятий, нотариусов, судей и других категорий функциональных работников; полностью не сформирован пакет законов вексельного права.

С целью преодоления негативного состояния внедрения вексельного обращения в России, необходимо принять такие нормативные положения:

- Должным образом гарантировать быстротечность и строгость вексельного взыскания. Этому уже сейчас хорошо помог законодательный акт об отнесении

векселя к числу документов прямого действия;

- Выработать нормативно обеспеченную процедуру упрощенного судопроизводства без права ответчика на опротестование и переноса рассмотрения вексельного дела к общему гражданского судопроизводства;

- Обеспечить отсутствие отказа в обеспечении вексельного иска;

- Создать институт предварительного исполнения судебных решений, то есть выполнение судебных решений до срока возможного обжалования или решения дела в кассационной инстанции.

Библиография

1. П.А. Высоцкий, В.Е. Зенякин. Государственное регулирование предпринимательства в современных условиях. – М.: Наука, 2008. – 232 с.
2. Марина Мелия. Успех - дело личное. Как не потерять себя в современном мире. – М.: Альпина Паблишер, 2012. – 440 с.
3. В.А. Прокошин, Н.Н. Косаренко. Финансово-правовое регулирование страховой деятельности в современной России. – М.: Флинта, 2011. – 208 с.
4. В.А. Епифанов, А.А. Паньковский. Государственное управление финансами и кредитом в современных условиях хозяйствования. Учебное пособие. – М.: Едиториал УРСС, 2004. – 72 с.
5. Алексей Гладкий. Бизнес-безопасность в современной России. Что угрожает вашему бизнесу и как его защитить. – М.: Книга по Требованию, 2012. – 153 с.
6. Экономика и управление преобразованиями сложных социально-экономических систем. – М.: Едиториал УРСС, 2004. – 112 с.
7. М.Н. Макарова. Труд в обществе знаний. Образование под вопросом. Стратегии воспроизводства образовательного потенциала в современном обществе. – М.: ЛКИ, 2007. – 168 с.
8. Н.В. Пошерстник, М.С. Мейксин. Заработная плата в современных условиях (+ CD-ROM). – М.: Герда, 2008. – 528 с.
9. И.О. Вагин. Психология выживания в современной России. – М.: Студия АРДИС, 2008. – 0 с.
10. К.М. Гасратян. Сфера культуры в современной рыночной экономике. – М.: Институт мировой экономики и международных отношений РАН, 2006. – 80 с.
11. Макроэкономические проблемы в современной России. Материалы студенческой научной конференции. – М.: Ленанд, 2009. – 88 с.

12. Новые явления в современной буржуазной политэкономии (комплект из 2 книг). – М.: Издательство иностранной литературы, 1962. – 882 с.
13. А.В. Гриненко, Ю.А. Костанов, С.А. Невский, А.С. Подшибякин. Адвокатура в Российской Федерации. – М.: Проспект, 2012. – 216 с.
14. А.Н. Джуринский. Развитие образования в современном мире. – М.: Владос, 2004. – 240 с.
15. В.С. Юрченко. Простое предложение в современном русском языке. Двусоставное именное, односоставное глагольное, односоставное именное. – М.: КомКнига, 2005. – 280 с.
16. Ирина Жеребкина. Субъективность и гендер. Гендерная теория субъекта в современной философской антропологии. – СПб.: Алетейя, 2007. – 312 с.
17. Л.П. Катлинская. Активные процессы словопроизводства в современном русском языке. – М.: Высшая школа, 2009. – 176 с.
18. О.А. Лаптева. Новообразование на -ка в современной речи. – М.: Высшая школа, 2008. – 136 с.
19. А.В. Ухтомский. Фразеологизмы в современной английской прессе. – М.: Либроком, 2009. – 160 с.
20. С.М. Колесникова. Функционально-семантическая категория градуальности в современном русском языке. – М.: Высшая школа, 2010. – 280 с.
21. А.В. Гриненко, Ю.А. Костанов, С.А. Невский, А.С. Подшибякин. Адвокатура в Российской Федерации. – М.: Проспект, 2009. – 224 с.
22. Введение в современное обществознание. – М.: Академия, 2010. – 416 с.
23. А.В. Гриненко, Ю.А. Костанов, С.А. Невский, А.С. Подшибякин. Адвокатура в Российской Федерации. – М.: Проспект, 2011. – 216 с.
24. И.И. Королев. Признаки договоров. – М.: НОУ ВПО МПСИ, 2011. – 160 с.
25. Джон Равен. Компетентность в современном обществе: выявление, развитие и реализация. – М.: Когито-Центр, 2002. – 400 с.
26. И.А. Калужская. Палеобалканские реликты в современных балканских языках. – М.: Индрик, 2001. – 176 с.
27. Под редакцией П.Бергера, С.Хантингтона. Многоликая глобализация. Культурное разнообразие в современном мире. – М.: Аспект Пресс, 2004. – 382 с.
28. Гражданская война в США и царская Россия. – М.: Государственное социально-экономическое издательство, 1939. – 334 с.
29. Демократия в современном мире. – М.: Российская политическая энциклопедия, 2009. – 368 с.
30. В.В. Деев. Методы модуляции и кодирования в современных системах связи. – М.: Наука, 2007. – 268 с.

31. А.А. Кирилловых. Завещательное распоряжение в современном гражданском праве. – М.: Деловой двор, 2011. – 144 с.
32. Е.С. Демушкина. Проблемы применимости акцессорности и вещной защиты ипотеки в российском гражданском праве. – М.: Юриспруденция, 2011. – 208 с.
33. А.В. Ганин. Корпус офицеров Генерального штаба в годы Гражданской войны 1917-1922 гг. – М.: Русский путь, 2009. – 1046 с.
34. М.Л. Гальперин. Ответственность в гражданском судопроизводстве. Актуальные вопросы теории и процессуальной политики. – М.: WoltersKluwer, 2011. – 242 с.
35. Т.В. Соловьева. Постановления Верховного Суда РФ, Конституционного суда РФ и Европейского Суда по правам человека в сфере гражданского судопроизводства и порядок их реализации. – М.: Статут, 2011. – 240 с.
36. Развитие основных идей Гражданского кодекса России в современном законодательстве и судебной практике. – М.: Статут, 2011. – 368 с.