

Δελτίο

Αριθ. Πρωτ.	631	
16	8	94

ΕΙΣΑΓΓΕΛΙΑ ΠΡΩΤΟΔΙΚΩΝ
ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ

Αρ. 12 /1994.-

Θεσσαλονίκη, 29.7.1994.-

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

Προς

Την κ. Κυριακή Αλεξάνδρου Παπαδοπούλου,
Συμβολαιογράφο Βασιλικών Θεσσαλονίκης.-

Στα Βασιλικά.-

Σε απάντηση του στο με αρ. πρωτ. 206/15.6.1994 έγγραφό σας διατυπωμένου ερωτήματος σχετικά με τη σύμπραξή σας και την απ' αυτήν απορρέουσα ευθύνη σας στην κατάρτιση συμβάσεως μεταβιβάσεως ενεργητικού επιχειρήσεως τελούσης υπό το καθεστώς ειδικής εκκαθαρίσεως και στην πράξη εξοφλήσεως, αν δεν έχουν τηρηθεί από τον εκκαθαριστή οι οικείες για τη δημοσίευση της προσκλήσεως εκδηλώσεως ενδιαφέροντος και της διακηρύξεως διενέργειας δημόσιου πλειοδοτικού διαγωνισμού προθεσμίες και αν έχουν γίνει κατά ελλειμματικό τρόπο οι δημοσιεύσεις αυτές, σας γνωρίζουμε ότι η γνώμη μας είναι η ακόλουθη:

Ι. Κατά τη διάταξη της παραγράφου Ι του ά. 46α ν. 1892/1990, όπως αυτό προστέθηκε με το ά. 14 ν. 2000/1991 (ΦΕΚ Α' 206/24.12.1991) μετά από αίτηση πιστωτών που εκπροσωπούν το 51% του συνόλου των απαιτήσεων κατά επιχειρήσεων, που έχουν αναστείλει ή διακόψει τη λειτουργία τους για οικονομικούς λόγους ή είναι σε κατάσταση παύσεως πληρωμών ή έχουν πτωχεύσει, το Εφετείο της έδρας της επιχειρήσεως μπορεί να διατάξει τη θέση της επιχειρήσεως υπό το καθεστώς ειδικής εκκαθαρίσεως, διορίζεται δε ως εκκαθαριστής υποχρεωτικά Τράπεζα που λειτουργεί στην Ελλάδα ή θυγατρική επιχείρηση τέτοιας Τραπεζής, την οποία υποχρεούνται να υποδείξουν οι αιτούντες πιστωτές. Εξάλλου, κατά τη διάταξη της παραγράφου 2 του ίδιου άρθρου ο εκκαθαριστής μετά τη δημοσίευση της αποφάσεως που θέτει την επιχείρηση υπό το καθεστώς της ειδικής εκκαθαρίσεως υποχρεούται να προβεί στη λεπτομερή καταγραφή και στη συνέχεια στην πώληση με δημόσιο πλειοδοτικό διαγωνισμό όλου του ενεργητικού της επιχειρήσεως ως συνόλου. Περαιτέρω, κατά τη διάταξη της παραγράφου 3 του πιο πάνω άρθρου ο εκκαθαριστής εντός 20 ημερών από τη δημοσίευση της αποφάσεως του Εφετείου που διατάσσει την ειδική εκκαθάριση δημοσιεύει τα αποτελέσματα της

ενδιαφέροντος για την αγορά της πωλουμένης επιχειρήσεως, η οποία (πρόσκληση) περιέχει σύντομη περιγραφή της επιχειρήσεως και καλεί τους ενδιαφερομένους αγοραστές να υποβάλουν εντός προθεσμίας 20 ημερών μη δεσμευτική έγγραφη δήλωση ενδιαφέροντος, δημοσιεύεται δε δύο τουλάχιστο φορές στα κύρια φύλλα 2 τουλάχιστο ημερήσιων πολιτικών εφημερίδων και μιας ημερήσιας οικονομικής εφημερίδας, που εκδίδονται στην Αθήνα και έχουν κατά την κρίση του εκκαθαριστή ευρεία κυκλοφορία σε όλη τη χώρα και σε μια διεθνούς κυκλοφορίας ημερήσια οικονομική εφημερίδα που εκδίδεται στην αλλοδαπή. Έτι περαιτέρω, κατά τη διάταξη της παραγράφου 5 του προαναφερομένου άρθρου ο εκκαθαριστής μετά πάροδο τουλάχιστο 35 ημερών από τη δημοσίευση της προσκλήσεως εκδηλώσεως ενδιαφέροντος και όχι πέραν των 60 ημερών από τη δημοσίευση της αποφάσεως του Εφετείου που διατάσσει την ειδική εκκαθάριση δημοσιεύει στις εφημερίδες που αναφέρονται στην πιο πάνω παράγραφο 3 διακήρυξη διενέργειας δημόσιου πλειοδοτικού διαγωνισμού, η οποία περιέχει μεταξύ των άλλων και το ονοματεπώνυμο του επί του δημόσιου πλειοδοτικού διαγωνισμού συμβολαιογράφου της περιφέρειας της έδρας της επιχειρήσεως στον οποίο υποβάλλονται οι προσφορές, την προθεσμία υποβολής των προσφορών που δεν μπορεί να είναι μικρότερη των 20 ημερών και μεγαλύτερη των 30 ημερών από την ημέρα της τελευταίας δημοσιεύσεως της διακήρυξεως, την ημέρα και ώρα αποσφραγίσεως των προσφορών, από τις διατάξεις δε των παραγράφων 6, 7 και 8 που ακολουθούν της προμνημονευομένης ορίζεται ότι στη συνέχεια διενεργείται η αποσφράγιση των προσφορών από το συμβολαιογράφο και ο εκκαθαριστής εντός 5 ημερών από την αποσφράγιση των προσφορών συντάσσει και υποβάλει σε όλους τους πιστωτές έκθεση αξιολογήσεως των προσφορών και προτείνει την κατακύρωση της πώλησεως στον πλειοδότη και στη συνέχεια, εφόσον εγκρίνουν την έκθεση αξιολογήσεως πιστωτές που εκπροσωπούν το 51ο/ο τουλάχιστο των κατά της επιχειρήσεως απαιτήσεων, ο εκκαθαριστής συνάπτει με τον πλειοδότη ενώπιον του επί του πλειοδοτικού διαγωνισμού συμβολαιογράφου τη σύμβαση μεταβιβάσεως του ενεργητικού της επιχειρήσεως με βάση τους όρους της προσφοράς, που επέχει θέση τελεσίδικης κατακυρώσεως του ά. 1003 επ. ΚΠολΔ, και συντάσσει ενώπιον του πιο πάνω συμβολαιογράφου χωρίς υπαίτια βραδύτητα αμέσως μετά την καταβολή του συμφωνηθέντος πλειστηριάσματος από τον πλειοδότη την πράξη εξοφλήσεως ή πράξη πιστοποίησεως εκπληρώσεως των υποχρεώσεων του πλειοδότη,

που επέχει θέση περιλήψεως εκθέσεως κατακυρώσεως του ά. 1005 ΚΠολΔ. Τέλος, κατά τη διάταξη της παραγράφου 15 του προδιαλαμβανομένου άρθρου, αν ο εκκαθαριστής δεν τηρεί τις υποχρεώσεις και τις προθεσμίες που καθορίζονται στο άρθρο αυτό, το Εφετείο μετά από αίτηση των πιστωτών προβαίνει σε άμεση αντικατάστασή του. Υπό το πρίσμα του περιεχομένου των προπαρατεθεισών διατάξεων σκόπιμη είναι η γενικότερη αναφορά στην ιδιομορφία της διαδικασίας της ειδικής εκκαθάρισεως επιχειρήσεως κατά τις προβλέψεις του ά. 46α ν. 1892/1990 ως μορφής νεότερης συλλογικής διαδικασίας που εισήχθη με το ν. 2000/1991. Από το σύνολο των διατάξεων του άρθρου αυτού γίνεται έκδηλο ότι πρόθεση του νομοθέτη είναι να θεσπίσει με ειδικές διατάξεις εξειδικευμένο τρόπο εκποίησης των περιουσιακών στοιχείων της υπό εκκαθάριση επιχειρήσεως διαγράφοντας μ' αυτές συγκεκριμένη διαδικασία ρευστοποίησης του ενεργητικού της και ικανοποίησης των δανειστών της, δεδομένου ότι η διενέργειά της ανατίθεται σε νομικό πρόσωπο αυξημένης λειτουργικής συνοχής (τράπεζα ή θυγατρική της) και ακολουθείται μέθοδος που αποκλίνει από τη διαδικασία του πλειστηριασμού. Ειδικότερα η εκκαθάριση του ά. 46α παρουσιάζει τις ακόλουθες ιδιομορφίες από τη διαδικασία πλειστηριασμού:

Α. Η εκποίηση του ενεργητικού της επιχειρήσεως κατά το ά. 46α, που αποκαλείται "δημόσιος πλειοδοτικός διαγωνισμός" και όχι "πλειστηριασμός", παρεκκλίνει από βασικό κανόνα τόσο του αναγκαστικού όσο και του εκούσιου πλειστηριασμού, στους οποίους υπάρχει απαραίτητα τιμή πρώτης προσφοράς, ενώ στον πλειοδοτικό διαγωνισμό οι υποβάλλοντες προσφορές μπορούν να προσφέρουν οποιαδήποτε τιμή ξεκινώντας από το μηδέν, εναπόκειται δε στους πιστωτές να δεχθούν ή να απορρίψουν την τιμή αυτή, και Β. Πλειοδότης στην ειδική εκκαθάριση της επιχειρήσεως ανακηρύσσεται ο ποιοτικά καλύτερος, εκείνος δηλαδή του οποίου η προσφορά "εκρίθη από τον εκκαθαριστή και τους πιστωτές ως η πλέον συμφέρουσα για τους δανειστές" (ά. 46α § 7), ενώ ο μηχανισμός του αναγκαστικού και του εκούσιου πλειστηριασμού οδηγεί στην κατακύρωση του εκπλειστηριαζόμενου πράγματος σ' εκείνον που θα προσφέρει τα περισσότερα. Αυτές ακριβώς οι ιδιομορφίες της διαδικασίας αυτής καθορίζουν πως η μεταβίβαση των περιουσιακών στοιχείων κατά το ά. 46α γίνεται με βάση όχι πλειστηριασμό και κατακύρωση, αλλά με "σύμβαση μεταβιβάσεως" που συνάπτεται μεταξύ εκκαθαριστή και πλειοδότη και η οποία επέχει θέση τελεσίδικης κατακυρώσεως, επερχόμενης δηλαδή της μεταβιβάσεως συμβατικά και όχι με κάποιο πλειστηριασμό, όπως συμβαί-

νει στην αναγκαστική εκτέλεση και στον εκούσιο πλειστηριασμό, όπως και στον πλειστηριασμό του ά. 199 ΑΚ. Αυτό είναι ιδιαίτερα σημαντικό, διότι υποδηλώνει τη βούληση του νομοθέτη να προσδώσει στην όλη διαδικασία της εκκαθάρισης χαρακτηριστικά ουσιαστικά, πέραν των κανόνων - δικονομικών διατάξεων που ισχύουν για τα προαναφερόμενα είδη πλειστηριασμού, επιτρέποντας τις κρίσεις ουσίας που ήδη μνημονεύθηκαν και εισάγοντας στη διαδικασία χαμηλό βαθμό τυπικότητας, δεδομένου ότι το επιδιωκόμενο αποτέλεσμα είναι η ανεύρεση του ποιοτικά καλύτερου αγοραστή μετά από επιλογή του που γίνεται με δημόσιο διαγωνισμό.-

II. Στην περίπτωση που πρόκειται, η αφορμή της διατυπώσεως του ερωτήματός σας συντίθεται από τα επόμενα δεδομένα: Τράπεζα, που λειτουργεί νόμιμα στην Ελλάδα και διορίσθηκε εκκαθαριστής με οικεία απόφαση Εφετείου για την ειδική εκκαθάριση επιχειρήσεως, προτίθεται να συνάψει με τον πλειοδότη ενώπιόν σας ως συμβολαιογράφου επί του διενεργηθέντος ήδη πλειοδοτικού διαγωνισμού την οικεία σύμβαση μεταβιβάσεως του ενεργητικού της επιχειρήσεως και να συντάξει ενώπιόν σας την οικεία πράξη εξοφλήσεως, ενώ δεν τηρήθηκαν από τον εκκαθαριστή συγκεκριμένες υποχρεώσεις του και δεδομένες προθεσμίες, ήτοι:

α. δεν δημοσιεύθηκε η πρόσκληση εκδηλώσεως ενδιαφέροντος δύο αλλά μόνο μια φορά σε ημερήσια οικονομική εφημερίδα εκδιδόμενη στην αλλοδαπή και δημοσιεύθηκε η πρόσκληση εκδηλώσεως ενδιαφέροντος και η διακήρυξη διενέργειας του δημόσιου πλειοδοτικού διαγωνισμού σε εφημερίδα εκδιδόμενη στη Θεσσαλονίκη και όχι στην Αθήνα και β. δημοσιεύθηκε η πρόσκληση εκδηλώσεως ενδιαφέροντος μετά την παρέλευση της οικείας προθεσμίας των 20 ημερών και η διακήρυξη διενέργειας του δημόσιου πλειοδοτικού διαγωνισμού μετά την παρέλευση της οικείας προθεσμίας των 60 ημερών, με την παραδοχή ότι στο προηγμένο αυτό στάδιο της διαδικασίας ειδικής εκκαθάρισεως της επιχειρήσεως δεν έχει προκληθεί αντικατάσταση του εκκαθαριστή, ούτε εκκρεμεί οικεία αίτηση των πιστωτών, που εκπροσωπούν το 510/ο του συνόλου των απαιτήσεων κατά της επιχειρήσεως, στο αρμόδιο καθύλη και τόπο Δικαστήριο. Αυτά ακριβώς τα δεδομένα, αξιολογούμενα σε σχέση με τα όσα στη μείζονα σκέψη αναφέρθηκαν, οδηγούν στην κρίση, ότι υφίσταται νομική δυνατότητα συμπράξεώς σας στις προδιαλαμβανόμενες πράξεις, ήτοι "σύμβαση μεταβιβάσεως" και "πράξη εξοφλήσεως", παρά την ελλειμματική διαδικασία που στο μεταξύ τηρήθηκε σε συγκεκριμένα στάδια της ειδικής εκκαθάρισεως της επιχειρήσεως, δεδομένου ότι δεν τέθηκε σε λειτουργία ο κυρωτι-

3ο φύλλο της με αρ. /1994 γνωμοδοτήσεως

κός μηχανισμός του ά. 46α §15 του προαναφερομένου νόμου για αντικατάσταση του εκκαθαριστή, ενόψει των πρόδηλων πράγματι παραλείψεών του κατά την άσκηση συγκεκριμένων υποχρεώσεών του και την τήρηση δεδομένων προθεσμιών, περιστατικό που πρέπει να ερμηνευθεί ως παράμετρος ουσιαστικής συμμετοχής των πιστωτών στην επίτευξη του επιδιωκόμενου αποτελέσματος, δηλαδή της ανευρέσεως του ποιοτικά καλύτερου αγοραστή, και όχι ως έλλειψη αυξημένου βαθμού ευαισθησίας από μέρους τους για την τήρηση της τυπικότητας της όλης διαδικασίας ειδικής εκκαθαρίσεως της επιχειρήσεως.-

III. Συμπέρασμα των σκέψεων που προεκτέθηκαν είναι ότι υφίσταται νομική δυνατότητα για τη σύμπραξή σας στις πράξεις που διαλαμβάνονται στο οικείο ερώτημά σας, δεδομένου ότι δεν είναι αντίθετη σε ρητή διάταξη του νόμου, που προβλέπει, οριοθετεί και σαφώς προσδιορίζει το θεσμό της ειδικής εκκαθαρίσεως προβληματικών και υπερχρεωμένων επιχειρήσεων, και στους σκοπούς που θέλει να υπηρετήσει ο νόμος αυτός.-

IV. Με βάση τη γνώμη μας αυτή για το επιτρεπτό της εκζητούμενης από τον εκκαθαριστή σύμπραξής σας πρόδηλο είναι ότι παρέλκει η διατύπωση γνώμης μας για το τμήμα του ερωτήματός σας που αναφέρεται στην ποινική και στην αστική ευθύνη σας, δεδομένου ότι αυτό λογικώς ταυτίζεται και νομικώς συνέχεται με τα όσα διατυπώθηκαν πιο πάνω για τη νομική δυνατότητα σύμπραξής σας.-



Ο Εισαγγελεύς

Γεώργιος Εμμ. Σιώπης
Αντεισαγγελεύς Πρωτοδικών

ΚΟΙΝ: Συμβολαιογραφικό
Σύλλογο Εφετείου
Θεσσαλονίκης
Εντάυθα.-



