

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΑΣ ΚΑΙ ΟΙΚ/ΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ
ΓΓΔΕ / ΥΠΕΧΩΔΕ

Σ.Α.Τ.Ε.

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 291 / 2003
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Τμήμα Α2 ΔΙΑΚΟΠΩΝ

Συνεδρίαση της 23ης - 7 - 2003

Σύνθεση

Προεδρεύων: Χρήστος Τσεκούρας, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Νομικοί Σύμβουλοι: Αλέξανδρος Τζεφεράκος, Θεόδωρος Ρεντζεπέρης, Νικόλαος Κατσιμπας, Φωκίων Γεωργακόπουλος, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Θεόδωρος Ηλιάκης, Νικηφόρος Κανιούρας, Χριστόδουλος Μπότσιος, Ιωάννης Τρίαντος, Πέτρος Τριανταφυλλίδης, Ηλίας Δροσογιάννης.

Εισηγητής: Χρήστος Μητκίδης, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αριθμός Ερωτήματος: Υπ' αριθ. Δ15/οικ/8804/6-6-2003 έγγραφο της Δ/σης Μητρώων και Τεχνικών Επαγγελματιών (Δ15) της ΓΓΔΕ του ΥΠΕΧΩΔΕ.

Περίληψη Ερωτήματος: Ενόψει εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 6 ν. 3127/2003, με τις οποίες χορηγήθηκε νέα προθεσμία ενός μηνός από της δημοσιεύσεως του νόμου για την υποβολή αίτησης έκτακτης επανάκρισης κατά τις διατάξεις του ν.2940/01, όσων εργοληπτικών επιχειρήσεων α) υπέβαλαν μεν μέχρι τις 31-1-2002 δήλωση έναρξης διαδικασίας συγχώνευσης, πλην για οποιονδήποτε λόγο αυτή δεν ολοκληρώθηκε, οπότε μπορούν είτε να κριθούν και καταταγούν αυτοτελώς ως μεμονωμένες επιχειρήσεις, είτε ως μικρότερα σχήματα ή β) υπέβαλαν μεν δήλωση έναρξης διαδικασίας συγχώνευσης, πλην δεν ολοκλήρωσαν τη διαδικασία αυτή μέχρι τις 30-9-2002, ώστε να υποβάλουν αίτηση για την κατάταξη του νέου

σχήματος, ερωτάται, αν:

1. Εμπίπτει στις παραπάνω ρυθμίσεις και θεωρείται ως αίτηση επανάκρισης η από 21-4-2003 αίτηση έναρξης διαδικασίας συγχώνευσης των εταιρειών «ΓΕΩΜΕΤΡΙΚΗ ΑΕ» και «ΑΝΤΥΞ ΑΕ» και σε καταφατική περίπτωση ποιες οικονομικές καταστάσεις θα χρησιμοποιηθούν κατά την κρίση και κατάταξη του σχήματος.

2. Αν η αίτηση που είχε υποβάλει (χωρίς να ολοκληρωθούν οι διαδικασίες επανάκρισης) στις 30-9-2002 η εταιρεία «ΓΕΝΙΚΗ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε.» για την αυτοτελή κατάταξή της στην 3^η τάξη του Μ.Ε.ΕΠ., μετά την διάλυση του σχήματος συγχώνευσης στο οποίο μετείχε, κωλύει την εκ νέου υποβολή αιτήματος επανάκρισης, στην 4^η τάξη του ΜΕΕΠ.

Επί του ως άνω ερωτήματος το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους γνωμοδότησε τα ακόλουθα:

Α. 1. Ο ν. 2940/01 αποσκοπεί στην ανασυγκρότηση και στην αναβάθμιση του κλάδου των εργοληπτικών επιχειρήσεων που ασχολούνται με την κατασκευή δημοσίων έργων, με την παροχή κινήτρων προς το σκοπό δημιουργίας μεγάλων μονάδων. Ειδικότερα με το άρθρο 4 του νόμου αντικαθίσταται ολοκληρωτικά το άρθρο 16 του ν. 1418/84, που ορίζει τα της εγγραφής και κατάταξης των εργοληπτικών επιχειρήσεων στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.), που τηρείται στην Γενική Γραμματεία Δημοσίων Έργων του Υ.ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε. και επιπλέον, στις παραγράφους 17-38, καθορίζει την υποχρεωτική έκτακτη επανάκριση όλων των εργοληπτικών επιχειρήσεων, προκειμένου να καταταγούν στη νέα διαβάθμιση του Μ.Ε.ΕΠ..

2. Ειδικότερα, στις κρίσιμες για την απάντηση του ερωτήματος διατάξεις της παρ. 17 του άρθρου 4 ν. 2940/01 ορίζονται επί λέξει τα εξής:

«Μέχρι την 31.12.2001 οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες σε οποιαδήποτε τάξη του Μ.Ε.ΕΠ. υποχρεούνται είτε αυτοτελώς, είτε ύστερα από συγχώνευση μεταξύ τους, μόνο με βάση τις διατάξεις του ν. 2166/93 (ΦΕΚ Α'137) και του κ.ν.2190/1920, να υποβάλουν αίτηση έκτακτης επανάκρισης για την κατάταξή τους στην αντίστοιχη κατηγορία και τάξη, σύμφωνα με τις προϋποθέσεις που θέτει ο νόμος αυτός, τα προεδρικά διατάγματα και οι υπουργικές αποφάσεις που θα εκδοθούν με



εξουσιοδότησή του. Εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν υποβάλουν αίτηση μέσα στην προθεσμία αυτή, διαγράφονται αυτοδικαίως από το ΜΕΕΠ. Για τη διαγραφή εκδίδεται διαπιστωτική πράξη, μέσα σε ένα μήνα από τη λήξη της προθεσμίας υποβολής της σχετικής αίτησης. Η απόφαση κατάταξης της εργοληπτικής επιχείρησης στο Μ.Ε.ΕΠ. εκδίδεται μέσα σε προθεσμία τριών μηνών από την υποβολή της αίτησης στην υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. Όσες εργοληπτικές επιχειρήσεις υποβάλουν στην υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., μέχρι την 31-12-2001, δήλωση έναρξης της διαδικασίας συγχώνευσης, έχουν το δικαίωμα να υποβάλουν αίτηση μέχρι την 30.9.2002. Στην ανωτέρω δήλωση έναρξης διαδικασίας συγχώνευσης πρέπει να αναγράφονται υποχρεωτικά οι εταιρείες του Μ.Ε.ΕΠ. που θα συμμετέχουν στη συγχώνευση, χωρίς δυνατότητα αλλαγής.

Με απόφαση που εκδίδεται από του Υπουργό Π.Ε.Χ.Ω.Δ.Ε. μπορεί να δίνεται παράταση στις πιο πάνω προθεσμίες, εφόσον διαπιστωθεί ότι αυτές δεν επαρκούν για την ολοκλήρωση της διαδικασίας επανάκρισης...

Οι διατάξεις του άρθρου αυτού εφαρμόζονται και επί αποσχίσεως-εισφοράς κατασκευαστικού κλάδου μεταξύ εργοληπτικών επιχειρήσεων ΜΕΕΠ. Στην περίπτωση αυτή ο αποσχιζόμενος – εισφερόμενος κλάδος λογίζεται, για τους σκοπούς του άρθρου αυτού, ως αυτοτελής εργοληπτική επιχείρηση ΜΕΕΠ και στα μεταβιβαζόμενα περιουσιακά στοιχεία περιλαμβάνεται και το εργοληπτικό πτυχίο της επιχείρησης από την οποία προέρχεται ο κλάδος που αποσχίσθηκε και εισφέρθηκε στη νέα εταιρεία...»

3. Περαιτέρω, στις διατάξεις του ίδιου νόμου (2940/01) ορίζεται ότι στην 3^η τάξη της νέας κατάταξης μπορεί να καταταγεί είτε νέα εταιρεία (μη εγγεγραμμένη στο παλιό ΜΕΕΠ), χωρίς την εφαρμογή του τύπου κατάταξης και με κριτήρια τη στελέχωσή της με τεχνικά στελέχη εγγεγραμμένα στο Μητρώο Εμπειρίας Κατασκευαστών (ΜΕΚ), τα ίδια κεφάλαιά της και την τήρηση των δεικτών βιωσιμότητας (άρθρο 4 παρ. 23), είτε προϋπάρχουσα εργοληπτική επιχείρηση με εφαρμογή του τύπου κατάταξης (άρθρο 4 παρ. 24).

Για την κατάταξη στις τάξεις 4^η έως 7^η του ΜΕΕΠ, απαιτείται

α. η ελάχιστη στελέχωση που ορίζεται στο νόμο,

β. η τήρηση των δεικτών βιωσιμότητας της επιχείρησης (κατά τους οποίους συγκρίνονται τα ίδια κεφάλαια προς το σύνολο των υποχρεώσεων

και το αποτέλεσμα πρέπει να είναι μεγαλύτερο του 1 και ακόμα το κυκλοφορούν ενεργητικό προς τις βραχυπρόθεσμες υποχρεώσεις και το αποτέλεσμα πρέπει ομοίως να είναι μεγαλύτερο του 1) και τέλος

γ. η εφαρμογή του τύπου κατάταξης, ο οποίος ορίζεται στην παρ. 29 του άρθρου 4.

Ο τύπος κατάταξης είναι συνάρτηση α. του κύκλου εργασιών της κρινόμενης επιχείρησης των ετών 1998, 1999 και 2000, β. των ιδίων κεφαλαίων της επιχείρησης (τα ίδια κεφάλαια αναλύονται περαιτέρω σε μετρητά, πάγια στοιχεία και μηχανολογικό εξοπλισμό) και γ. του συντελεστή Γ, που εξαρτάται αποκλειστικά από την τάξη που κατείχε η επιχείρηση στην προηγούμενη κατάταξη του ΜΕΕΠ.

Τα οικονομικά στοιχεία που λαμβάνονται υπόψη για την κατάταξη (Ιδια Κεφάλαια, Πάγια Στοιχεία και Μηχανολογικός Εξοπλισμός) προκύπτουν είτε από την οικονομική κατάσταση του έτους 2000, ή από προσωρινή οικονομική κατάσταση που βεβαιώνεται από ορκωτό ελεγκτή και δημοσιεύεται πριν από την υποβολή της αίτησης επανάκρισης (άρθρο 4 παρ. 29 παρ. β, εδ. 2). Ακόμα ως αξία των παγίων προκύπτει, προκειμένου για τα ακίνητα, κατ' επιλογή της επιχείρησης, είτε η αντικειμενική αξία που ισχύει κατά τον χρόνο υποβολής της αίτησης, είτε η αξία όπως αυτή αναφέρεται στην οικονομική κατάσταση έτους 2000, ή στην προσωρινή οικονομική κατάσταση, χωρίς αποσβέσεις, που βεβαιώνεται από ορκωτό ελεγκτή και δημοσιεύεται πριν την υποβολή της αίτησης (άρθρο 4 παρ. 29 γ' εδ. αα). Τέλος η αξία του κύριου και βοηθητικού μηχανολογικού εξοπλισμού και των μεταφορικών μέσων, εκτός από τα επιβατικά αυτοκίνητα, προκύπτει από την οικονομική κατάσταση του έτους 2000 της επιχείρησης, ή από προσωρινή οικονομική κατάσταση που βεβαιώνεται από ορκωτό ελεγκτή και δημοσιεύεται πριν την υποβολή της αίτησης (άρθρο 4 παρ. 29 γ' εδ. ββ).

Τα ίδια αναφέρονται και στις επόμενες παραγράφους του άρθρου 29, σχετικά με τα στοιχεία που λαμβάνονται υπόψη κατά την εφαρμογή του τύπου κατάταξης (λ.χ. παρ. 29 ε', 29 στ', κ.ο.κ.).

4. Οι διαδικασίες επανάκρισης των επιχειρήσεων που καθόριζε ο ν. 2940/01 έχουν πλέον λήξει, οι εργοληπτικές επιχειρήσεις έχουν καταταγεί στις τάξεις της νέας διαβάθμισης του ΜΕΕΠ και έχουν απονεμηθεί οι σχετικές βεβαιώσεις εγγραφής (πτυχία).



Σ.Α.Τ.Ε.



5. Στο άρθρο 6 του ν. 3127/2003 (ΦΕΚ Α'67/19-3-2003) ορίζονται τα ακόλουθα:

«Στο τέλος της παραγράφου 17 του άρθρου 16 του Ν. 1418/84 (ΦΕΚ 23 Α'), όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 4 του Ν.2940/2001 (ΦΕΚ 180 Α'), προστίθενται εδάφια ως εξής:

«Όσες εργοληπτικές επιχειρήσεις υπέβαλαν μέχρι την 31.1.2002 δήλωση έναρξης διαδικασίας συγχώνευσης, αλλά για οποιονδήποτε λόγο αυτή δεν ολοκληρώθηκε, δικαιούνται μέσα σε ένα μήνα από τη δημοσίευση του παρόντος να υποβάλουν αίτηση έκτακτης επανάκρισης για την κατάταξή τους στην αντίστοιχη κατηγορία και τάξη, σύμφωνα με τις προϋποθέσεις του Ν. 2940/2001, ως ανεξάρτητες εταιρείες σε περίπτωση ολοκληρωτικής διάλυσης του σχήματος με το οποίο εκδήλωσαν ενδιαφέρον για τη συγχώνευσή τους ή με τα σχήματα τα οποία προέκυψαν από τη διάσπαση του αρχικού σε μικρότερα ή με το νέο μικρότερο σχήμα σε περίπτωση αποχώρησης μιας ή περισσοτέρων από τις εργοληπτικές επιχειρήσεις, οι οποίες δικαιούνται να υποβάλλουν αίτηση έκτακτης επανάκρισης αυτοτελώς, με δικαίωμα των λοιπών να κριθούν υπό το νέο σχήμα. Οι ανωτέρω ρυθμίσεις εφαρμόζονται και για τα σχήματα που υπέβαλαν αίτηση συγχώνευσης και δεν ολοκλήρωσαν τη διαδικασία της, μέχρι 30.9.2002 και με την προϋπόθεση ότι για τα σχήματα αυτά δεν έχει ολοκληρωθεί η διαδικασία επανάκρισης μέχρι την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου.

Σε περίπτωση υποβολής αίτησης έκτακτης επανάκρισης μέσα στην πιο πάνω προθεσμία, παρατείνεται η ισχύς των παλαιών πτυχίων μέχρι την έκδοση της σχετικής απόφασης, ενώ, αν παρέλθει άπρακτη η προθεσμία, οι μη υποβάλλουσες αίτηση εργοληπτικές επιχειρήσεις διαγράφονται αυτοδίκαια από το Μ.Ε.ΕΠ.. Τυχόν εκδοθείσες αποφάσεις κατάταξης εργοληπτικών επιχειρήσεων ή σχημάτων, τα οποία διασπάστηκαν υπαγομένων στην πιο πάνω ρύθμιση μέχρι τη δημοσίευση του παρόντος, θεωρούνται έγκυρες και ισχυρές και οι καταταγείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν αίτηση επανάκρισης».

6. Από τις παραπάνω διατάξεις προκύπτουν τα ακόλουθα:

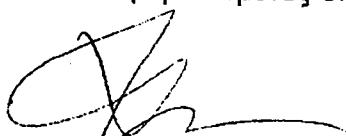
α. Οι διατάξεις του άρθρου 4 παρ. 17 -38 του ν. 2940/01 οι οποίες διέπουν τη διαδικασία της έκτακτης επανάκρισης έχουν καθολική ισχύ,

δηλαδή εφαρμόζονται σε όλες τις εργοληπτικές επιχειρήσεις της χώρας, οι οποίες είχαν υποχρέωση να υποβληθούν στην διαδικασία, αλλιώς διαγράφονται αυτοδίκαια από το ΜΕΕΠ.

β. Ο νόμος 2940/01 έθεσε (στην παρ. 17 του άρθρου 4) ως καταληκτική ημερομηνία για την υποβολή αίτησης έκτακτης επανάκρισης την 31^η-12-2001, προθεσμία που παρατάθηκε με απόφαση της Υπουργού ΠΕΧΩΔΕ, κατ' εξουσιοδότηση της σχετικής διάταξης της παρ. 17 του άρθρου 4, για ένα μήνα, ήτοι μέχρι 31-1-2002. Η αίτηση έπρεπε να συνοδεύεται από όλα τα απαραίτητα για την κρίση δικαιολογητικά (που αποδεικνύουν την ελάχιστη για την τάξη και τις κατηγορίες στελέχωση, τα οικονομικά στοιχεία της επιχείρησης, όπως ίδια κεφάλαια, πάγια στοιχεία, μηχανολογικό εξοπλισμό, τήρηση των δεικτών βιωσιμότητας και εμπειρία, που προκύπτει από τον κύκλο εργασιών της επιχείρησης των ετών 1998, 1999 και 2000). Τα δικαιολογητικά που αφορούν την οικονομική κατάσταση της επιχείρησης (ίδια κεφάλαια και τήρηση των δεικτών βιωσιμότητας) αναφέρονται σε οικονομικά στοιχεία που προκύπτουν είτε από τις οικονομικές καταστάσεις της χρήσης του 2000, είτε από προσωρινές οικονομικές καταστάσεις που βεβαιώνονται από ορκωτό ελεγκτή και δημοσιεύονται πριν την υποβολή της αίτησης επανάκρισης.

γ. Εξαιρετικά για τις επιχειρήσεις που δήλωσαν μέχρι τις 31-1-2002 έναρξη διαδικασίας συγχώνευσης, ο νόμος 2940/01 επεφύλαξε εξαιρετική αντιμετώπιση, προκειμένου να προλάβουν να ολοκληρώσουν τη χρονοβόρα μακρά και σύνθετη διαδικασία της συγχώνευσης και καθόρισε ως καταληκτική ημερομηνία για την υποβολή αίτησης έκτακτης επανάκρισης την 30^η-9-2002. Ήδη όσες επιχειρήσεις υπέβαλαν αίτηση επανάκρισης κατετάγησαν με τους όρους του ν. 2940/01 και έλαβαν τα νέα πτυχία.

δ. Με τις διατάξεις του άρθρου 6 του ν. 3127/2003, ο νομοθέτης συμπλήρωσε το κενό στη διαδικασία επανάκρισης που παρατηρήθηκε κατά την εφαρμογή του ν. 2940/01, το οποίο κενό συνίσταται στο ότι οι επιχειρήσεις που δήλωσαν έναρξη διαδικασίας συγχώνευσης αλλά δεν κατέληξαν στην σκοπούμενη συγχώνευση, δεν είχαν κατά το άρθρο 17 του ν. 2940/01 την ευκαιρία να επιδιώξουν την κατάταξή τους ως μεμονωμένες επιχειρήσεις, αφού η προθεσμία υποβολής αίτησης επανάκρισης για τις μεμονωμένες επιχειρήσεις έληξε ήδη στις 31-1-2002. Στο άρθρο 4 παρ. 17



Σ.Α.Τ.Ε.

εδ. 5 του ν. 2940/01 ορίζεται ότι «στην ...δήλωση έναρξης διαδικασίας συγχώνευσης πρέπει να αναγράφονται υποχρεωτικά οι εταιρείες του ΜΕΕΠ που θα συμμετέχουν στη συγχώνευση, χωρίς δυνατότητα αλλαγής.» Από τη διάταξη αυτή, με την οποία ουσιαστικά απαγορεύεται η υπαγωγή στη ρύθμισή της νέων σχημάτων συγχώνευσης μεταξύ νομικών προσώπων που δεν συμμετείχαν στην αρχική διαδικασία σε συνδυασμό με τη ρητή πρόβλεψη στο άρθρο 6 του Ν. 3.127/2003 ότι αίτηση επανάκρισης επιτρέπεται να υποβάλουν οι εργοληπτικές επιχειρήσεις «με τα σχήματα τα οποία προέκυψαν από τη διάσπαση του αρχικού σε μικρότερα ή με το νέο μικρότερο σχήμα», συνάγεται λαμβανομένου υπόψη και του σκοπού του νόμου, ο οποίος ηθέλησε να ενθαρρύνει κάθε μορφής συγχωνεύσεις που οδηγούν σε ισχυρότερα σχήματα, ότι στο πεδίο εφαρμογής της υφισταμένης διατάξεως του άρθρου 6 εμπίπτουν και συγχωνεύσεις που είχαν ως αντικείμενο την απορρόφηση κλάδου της αντισυμβαλλομένης εργοληπτικής εταιρίας, υπό την προϋπόθεση ότι οι εταιρίες μεταξύ των οποίων έγινε η διαπραγμάτευση δεν έχουν αλλάξει. Αποκλεισμός ορισμένων μόνον σχημάτων συγχωνεύσεως από την υπαγωγή τους στην ανωτέρω ρύθμιση θα παρίστατο από κάθε άποψη αδικαιολόγητος.

Για την θεραπεία των αναγκών ολοκλήρωσης της διαδικασίας επανάκρισης που ανέκυψαν, οι διατάξεις του άρθρου 6 του ν. 3127/03 χορήγησαν νέα προθεσμία ενός μηνός από της δημοσίευσής του νόμου (ο νόμος δημοσιεύθηκε στο ΦΕΚ Α'67 της 19^{ης} -3-2003, άρα η νέα προθεσμία έληξε στις 21-4-2003, δεδομένου ότι η κανονική λήξη της προθεσμίας είναι η 20^η-4-2, ημέρα Κυριακή), προκειμένου να υποβάλλουν αίτηση έκτακτης επανάκρισης για την κατάταξή τους σύμφωνα με τους όρους του ν. 2940/01, όσες επιχειρήσεις δήλωσαν μεν έναρξη διαδικασίας συγχώνευσης μέχρι την 31^η-1-2002, πλην το σχήμα υπό το οποίο αρχικά εμφανίσθηκαν διασπάσθηκε στη συνέχεια. Έτσι μπορούν πλέον κατ' επιλογή τους να καταταγούν α) ως μεμονωμένες επιχειρήσεις, ή β) ως μικρότερα σχήματα, μετά την αποχώρηση μιας ή περισσότερων επιχειρήσεων από το αρχικό σχήμα συγχώνευσης, ή την πραγμάτωση άλλης μορφής συγχωνεύσεως, όπως η απορρόφηση κλάδου.

Η επιπλέον προθεσμία του μηνός αφορά ακόμα και τα σχήματα που δήλωσαν μεν εμπρόθεσμα έναρξη διαδικασίας συγχώνευσης, αλλά δεν

Σ.Α.Τ.Ε.

υπέβαλαν αίτηση επανάκρισης μέχρι την 30ή-9-2002, επειδή δεν ολοκληρώθηκε μέχρι τότε η διαδικασία της συγχώνευσης.

Β. Από το έγγραφο του ερωτήματος προκύπτουν τα ακόλουθα:

α) Η εργοληπτική επιχείρηση «ΓΕΩΜΕΤΡΙΚΗ Α.Ε.» δήλωσε εμπρόθεσμα με αίτησή της, την πρόθεση συγχώνευσής της (δι' απορροφήσεως) με την εταιρεία «ΑΝΤΥΞ ΑΤΕ», υπέβαλε εμπρόθεσμα αίτηση επανάκρισης στις 30-9-2002, πλην όμως δεν κατετάγη μέχρι την έναρξη εφαρμογής του ν. 3127/03, επειδή δεν είχε ολοκληρωθεί η διαδικασία της συγχώνευσης. Ήδη, στις 21-4-2003, με αίτησή της προς την Επιτροπή ΜΕΕΠ, η πρώτη των ανωτέρω εταιρειών υπέβαλε δήλωση έναρξης διαδικασίας συγχώνευσης με τον αποσχιζόμενο πλέον εργοληπτικό κλάδο της εταιρείας «ΑΝΤΥΞ ΑΤΕ», κατόπιν σχετικών αποφάσεων που έλαβαν τα Διοικητικά Συμβούλια των υπό συγχώνευση εταιρειών στις 10-4-2003. Το ερώτημα εν προκειμένω είναι αν μπορεί, ενόψει των διατάξεων του ν. 3127/03, να θεωρηθεί ότι συνεχίζεται η διαδικασία συγχώνευσης που άρχισε με την υπ' αριθ.πρωτ. Δ15/6665/30-1-2002 (εμπρόθεσμη) δήλωση έναρξης διαδικασίας συγχώνευσης και αν η (νέα) δήλωση έναρξης διαδικασίας συγχώνευσης που υπεβλήθη με αριθ. πρωτ. Δ15/6431/21-4-2003 μπορεί να θεωρηθεί ως αίτηση επανάκρισης κατά τις διατάξεις τόσο του ν. 2940/2001 όσο και του ν. 3127/03.

β) Η εταιρεία «Γενική Τεχνική Α.Ε.» υπέβαλε στις 31-1-2002 εμπρόθεσμη δήλωση έναρξης διαδικασίας συγχώνευσης με άλλες εργοληπτικές επιχειρήσεις. Το σχήμα αυτό δεν κατέληξε εν τέλει σε συγχώνευση και η εν λόγω εταιρεία αποχώρησε και κατέθεσε, στις 30-9-2002 αίτηση για επανάκρισή της αυτοτελώς, στην 3^η τάξη του ΜΕΕΠ. Μέχρι την έναρξη εφαρμογής του ν. 3127/03 η διαδικασία της κατάταξής της δεν είχε ολοκληρωθεί. Με αίτησή της, που υπέβαλε κατ'εφαρμογή του ν. 3127/03, την τελευταία μέρα της προθεσμίας (21-4-2003), υπέβαλε νέο φάκελο στοιχείων και ζητάει την κατάταξή της στην 4^η τάξη του ΜΕΕΠ. Το ερώτημα στην περίπτωση αυτή είναι αν έγκυρα η ως άνω εταιρεία τροποποίησε το αρχικό της αίτημα να καταταγεί στην 4^η (αντί στην 3^η) τάξη του ΜΕΕΠ.

Γ. 1. Από τις διατάξεις που προπαρατέθηκαν και τα πραγματικά περιστατικά της πρώτης περίπτωσης (συγχώνευση των εταιρειών



Σ.Α.Τ.Ε.



ΓΕΩΜΕΤΡΙΚΗ Α.Ε. και ΑΝΤΥΞ Α.Ε.) προκύπτουν, ως προς το πρώτο ερώτημα, κατά την διαμορφωθείσα στο Τμήμα γνώμη της πλειοψηφίας, η οποία απαρτίσθηκε από τον Προεδρεύοντα Αντιπρόεδρο του Ν.Σ.Κ. Χρήστο Τσεκούρα και τους Νομικούς Συμβούλους Θεόδωρο Ρεντζεπέρη, Νικόλαο Κατσιμπα, Φωκίωνα Γεωργακόπουλο, Δημήτριο Αναστασόπουλο, Θεόδωρο Ηλιάκη, Νικηφόρο Κανιούρα, Χριστόδουλο Μπότσιο, Ιωάννη Τρίαντο, Πέτρο Τριανταφυλλίδη και Ηλία Δροσογιάννη, τα ακόλουθα:

Η έννοια των διατάξεων του άρθρου 6 ν. 3127/03 είναι ότι εταιρείες που δήλωσαν εμπρόθεσμα, δηλαδή μέχρι τις 31-1-2002, την έναρξη της διαδικασίας συγχώνευσής τους, σύμφωνα με τις διαδικασίες του άρθρου 4 παρ. 17 του ν. 2940/01, έχουν δικαίωμα, παρότι έληξε η αρχική νόμιμη προθεσμία για την υποβολή αίτησης επανάκρισης (ήτοι η 30ή-9-2002) και υπό την προϋπόθεση ότι δεν έχει καθ' οιονδήποτε τρόπο ολοκληρωθεί στο μεταξύ η διαδικασία επανάκρισής τους, την δυνατότητα να συνεχίσουν την διαδικασία προκειμένου να ευοδωθεί ο σκοπός του νομοθέτη, που είναι αφενός η δημιουργία μεγαλύτερων κατασκευαστικών μονάδων, με τη συγχώνευση των υπαρχουσών εργοληπτικών επιχειρήσεων και αφετέρου η λήψη νέου πτυχίου (βεβαίωσης εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ.), παρά την απώλεια των αρχικών προθεσμιών του άρθρου 4 παρ. 17 ν. 2940/01. Ο σκοπός του νομοθέτη συνίστατο στην αποτροπή της οριστικής διαγραφής από το ΜΕΕΠ όσων επιχειρήσεων δεν υπέβαλαν εμπρόθεσμα αίτηση επανάκρισης συνοδευόμενη με τα νόμιμα δικαιολογητικά και την παροχή περαιτέρω δυνατότητας για την ολοκλήρωση των διαδικασιών συγχώνευσης που άρχισαν πριν τις 31-1-2002.

Ειδικότερα παρατηρείται ότι σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις για τη δημιουργία δικαιώματος έκτακτης επανάκρισης απαιτούνται οι εξής προϋποθέσεις: α) Υποβολή δηλώσεως ενάρξεως διαδικασίας συγχωνεύσεως έως την. 31.1.2002. β) Υποβολή αίτησης έκτακτης επανάκρισης έως την. 19.4.2003. γ) Μη ολοκλήρωση της διαδικασίας συγχωνεύσεως έως την 30.9.2002. δ) Μη ολοκλήρωση της διαδικασίας επανάκρισης έως την 19.3.2003.

Εν προκειμένω από τα στοιχεία που ετέθησαν υπόψη του Τμήματος, προκύπτει ότι η εργοληπτική επιχείρηση «Γεωμετρική ΑΕ» δήλωσε εμπρόθεσμα την έναρξη διαδικασίας συγχώνευσης διά απορροφήσεως με την

εταιρία «ANTYΞ ΑΕ». Η διαδικασία συγχωνεύσεως δεν ολοκληρώθηκε μέχρι την 30.9.2002, και η διαδικασία επανάκρισης δεν είχε ολοκληρωθεί μέχρι την 19.3.2003. Όπως η ενδιαφερόμενη εταιρία εγνωστοποίησε η διαδικασία συγχώνευσης απέληξε στην απόσχιση κλάδου της «ANTYΞ ΑΕ» με σκοπό την απορρόφηση του από τη ΓΕΩΜΕΤΡΙΚΗ Α.Ε.. Υπό τα δεδομένα αυτά η εν λόγω συγχώνευση εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της διατάξεως του άρθρου 6 του ν. 3127/2003 και για το λόγο αυτό η από 21.4.2003 αίτηση της εταιρίας «Γεωμετρική ΑΕ» ορθώς ερμηνευομένη, θα πρέπει να θεωρηθεί ως αίτηση έκτακτης επανακρίσεως, εφόσον άλλως, υπό το πρίσμα των προεκτεθεισών διατάξεων, θα εσπερείτο παντελώς νοήματος.

Συνεπώς οι εταιρείες ΓΕΩΜΕΤΡΙΚΗ Α.Ε. και ANTYΞ Α.Ε. έχουν το δικαίωμα να ολοκληρώσουν την διαδικασία συγχώνευσης, παρόλο που το αρχικό σχήμα συγχώνευσης (όπως δηλώθηκε πριν τις 31-1-2002) άλλαξε και η συγχώνευση αφορά πλέον τη ΓΕΩΜΕΤΡΙΚΗ Α.Ε. και τον αποσχιζόμενο κατασκευαστικό κλάδο της εταιρείας ANTYΞ Α.Ε., διότι οι αρχικά συμμετέχουσες στη διαδικασία συγχωνεύσεως εταιρίες δεν έχουν αλλάξει.

Περαιτέρω, πρέπει να δοθεί ο απαραίτητος, εύλογος εκ των πραγμάτων, χρόνος για την ολοκλήρωση της διαδικασίας συγχώνευσης και την υποβολή των σχετικών δικαιολογητικών, επ' ονόματι του νέου σχήματος. Η απόφαση της αρμόδιας για την επανάκριση Επιτροπής του ΜΕΕΠ θα ληφθεί μετά την υποβολή των δικαιολογητικών της συγχώνευσης. Οι οικονομικές καταστάσεις που θα χρησιμοποιηθούν είναι οι προβλεπόμενες από το ν. 2940/01, δηλαδή προσωρινές οικονομικές καταστάσεις βεβαιωμένες από ορκωτό εκτιμητή και δημοσιευόμενες πριν από την υποβολή του θέματος στην Επιτροπή ΜΕΕΠ.

Κατά την γνώμη της μειοψηφίας, η οποία απαρτίσθηκε από τον Νομικό Σύμβουλο κ. Αλέξανδρο Τζεφεράκο, μετά του οποίου συντάχθηκε ο Πάρεδρος (χωρίς ψήφο) Χρήστος Μητκίδης, κατά την έννοια των διατάξεων του ν. 3127/03, σε συνδυασμό με τις διατάξεις περί επανάκρισης του ν. 2940/01, χορηγείται νέα προθεσμία ενός μηνός για την υποβολή αίτησης επανάκρισης και όχι για την δήλωση νέας διαδικασίας συγχώνευσης. Οι δύο αυτές έννοιες και η διάκρισή τους είναι γνωστές στο νομοθέτη από τον πρόσφατο ν. 2940/01 τον οποίο οι διατάξεις του άρθρου 6 του ν. 3127/03 συμπληρώνουν. Ο νομοθέτης με τις διατάξεις του άρθρου 6 ν. 3127/03



σκοπεύει να παράσχει μια ακόμα ευκαιρία να τύχουν κατατάξεως όσες περιπτώσεις συγχωνεύσεων είχαν αρχίσει μέχρι τις 31-1-2002 πλην δεν ολοκλήρωσαν μέχρι 30-9-2002 την διαδικασία συγχώνευσής τους (αναφέρει μάλιστα ρητά «*όσες εργοληπτικές επιχειρήσεις υπέβαλαν μέχρι την 31-1-2002 έναρξη διαδικασίας συγχώνευσής ...δικαιούνται...*» και ακόμα ότι «*οι ανωτέρω ρυθμίσεις εφαρμόζονται και για τα σχήματα που υπέβαλαν αίτηση συγχώνευσης και δεν ολοκλήρωσαν τη διαδικασία της μέχρι 30-9-2002...*»), συνεπώς δεν εμπίπτουν στο πεδίο της διάταξης οι περιπτώσεις κατά τις οποίες οι διαδικασίες συγχώνευσης άρχισαν μετά τις 31-1-2002, παρά μόνο αν πρόκειται για υπό συγχώνευση σχήματα που διαλύθηκαν και πλέον επιδιώκουν την κατάταξή τους τα νέα, μικρότερα σχήματα.

Ειδικότερα στην κρινόμενη περίπτωση, η συγχώνευση της εταιρείας ΓΕΩΜΕΤΡΙΚΗ Α.Ε. και του εργοληπτικού κλάδου της εταιρείας ANTYΞ Α.Ε., που άρχισε με την δήλωση έναρξης διαδικασίας συγχώνευσης των Διοικητικών τους Συμβουλίων, δεν μπορεί να θεωρηθεί ως συνέχιση της αρχικής δήλωσης που υπέβαλαν πριν την αρχική προθεσμία (31-1-2002) οι ίδιες μεν εταιρείες, αλλά ήταν ως διαδικασία διαφορετική, αφού μετείχε η εταιρεία ANTYΞ ΑΕ (ως νομικό πρόσωπο) και όχι ο αποσχιζόμενος εργοληπτικός κλάδος της. Επειδή δε ακριβώς πρόκειται για καινούργια διαδικασία συγχώνευσης, άρχισε από την αρχή, ήτοι από τις αποφάσεις των διοικητικών τους συμβουλίων για έναρξης (νέας) διαδικασίας συγχώνευσης.

Δεν μπορεί συνεπώς να θεωρηθεί ως αίτηση έκτακτης επανάκρισης, κατά την έννοια των διατάξεων τόσο του άρθρου 4 παρ. 17 ν. 2940/2001, όσο και του άρθρου 6 του ν. 3127/03, η δήλωση για την έναρξη διαδικασίας συγχώνευσης που υπέβαλαν οι εταιρείες «ΓΕΩΜΕΤΡΙΚΗ ΑΤΕ» και «ANTYΞ ΑΕ», κατά συνέπεια δεν μπορεί να κινηθεί, συνεπεία της δηλώσεως αυτής, η διαδικασία επανάκρισης κατά τις διατάξεις του ν. 3127/03.

2. Ως προς το δεύτερο ζήτημα που τίθεται με το έγγραφο του ερωτήματος (αίτηση επανάκρισης εταιρείας ΓΕΝΙΚΗ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε.), διαμορφώθηκε στο Τμήμα η ακόλουθη ομόφωνη γνώμη:

Σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, με τις διατάξεις του άρθρου 6 του ν. 3127/03, χορηγείται προθεσμία ενός μηνός για την υποβολή, εκ μέρους των μεμονωμένων επιχειρήσεων που συμμετείχαν σε σχήματα που διαλύθηκαν, αίτησης έκτακτης επανάκρισης. Η εταιρεία ΓΕΝΙΚΗ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε., σύμφωνα

με τα εκτιθέμενα στο ιστορικό, υπέβαλε μεν αίτηση επανάκρισης στις 30-9-2002, πλην η αίτηση αυτή δεν ήταν νόμιμη και δεν κρίθηκε, επειδή κατά τη διάταξη του άρθρου 4 παρ. 17 του ν. 2940/01 οι μεμονωμένες επιχειρήσεις μπορούσαν να υποβάλουν αίτηση επανάκρισης μέχρι τις 31-1-2002, συνεπώς η αίτηση της ΓΕΝΙΚΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ Α.Ε. υποβλήθηκε εκπρόθεσμα. Η νέα αίτηση που υπέβαλε η εταιρεία, εκμεταλλευόμενη την δοθείσα νέα προθεσμία δεν συνάπτεται κατ' ουδένα τρόπο με την παλαιότερη και για τούτο δεν τίθεται κυριολεκτικά θέμα τροποποίησης του αιτήματος αυτής, αλλά πρόκειται για νέα αυτοτελή καθ' όλα αίτηση.

Περαιτέρω δεν ρυθμίζονται ειδικά τα δικαιολογητικά τα οποία θα συνοδεύουν την νέα αίτηση επανάκρισης, αλλά γίνεται αναφορά στις προϋποθέσεις κατάταξης του ν. 2940/01. Συνεπώς η αίτηση που υποβάλλεται εντός του μηνός θα κριθεί ως νέα αίτηση και η κατάταξη θα γίνει με βάση τα δικαιολογητικά που θα υποβληθούν εκ νέου, συγκεκριμένα δε τα στοιχεία στελέχωσης της επιχείρησης, την εμπειρία που προκύπτει από τον κύκλο εργασιών των ετών 1998, 1999 και 2000, τα οικονομικά της στοιχεία, αποδεικνυόμενα είτε από τις οικονομικές καταστάσεις του έτους 2000, είτε από τις προσωρινές οικονομικές καταστάσεις που βεβαιώνονται από ορκωτό ελεγκτή και δημοσιεύονται πριν την υποβολή της αίτησης επανάκρισης και τέλος την τήρηση των δεικτών βιωσιμότητας.

Δ. Συμπερασματικά, στα τεθέντα ερωτήματα προσήκουν οι ακόλουθες απαντήσεις:

1. Οι εταιρείες ΓΕΩΜΕΤΡΙΚΗ Α.Ε. και ΑΝΤΥΞ Α.Ε. έχουν το δικαίωμα να ολοκληρώσουν την διαδικασία συγχώνευσής τους, παρόλο που το αρχικό σχήμα συγχώνευσης (όπως δηλώθηκε πριν τις 31-1-2002) άλλαξε και στην συγχώνευση μετέχουν πλέον η ΓΕΩΜΕΤΡΙΚΗ Α.Ε. και ο αποσχιζόμενος κατασκευαστικός κλάδος της εταιρείας ΑΝΤΥΞ Α.Ε. Ως αίτηση επανάκρισης θα εκληφθεί η από 21-4-2003 δήλωση έναρξης διαδικασίας συγχώνευσης, επιπλέον δε, κατά την αληθή βούληση του νομοθέτη, πρέπει να δοθεί ο απαραίτητος, εύλογος εκ των πραγμάτων, χρόνος για την ολοκλήρωση της διαδικασίας συγχώνευσης και την υποβολή των σχετικών δικαιολογητικών, επ' ονόματι του νέου σχήματος. Η απόφαση της αρμόδιας για την επανάκριση Επιτροπής του ΜΕΕΠ θα ληφθεί μετά την υποβολή των δικαιολογητικών της συγχώνευσης. Οι οικονομικές καταστάσεις που θα




Σ.Α.Τ.Ε.

χρησιμοποιηθούν είναι οι προβλεπόμενες από το ν. 2940/01, δηλαδή προσωρινές οικονομικές καταστάσεις βεβαιωμένες από ορκωτό εκτιμητή και δημοσιευόμενες πριν από την υποβολή του θέματος στην Επιτροπή ΜΕΕΠ.

2. Κατά την επανάκριση της εταιρείας ΓΕΝΙΚΗ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε. θα ληφθεί υπόψη το αίτημά της για κατάταξη στην 4^η τάξη και θα κριθεί, επί τη βάση των στοιχείων που υπέβαλε, αν πληροί τις νόμιμες προϋποθέσεις για την κατάταξη στην τάξη αυτή.

Αθήνα 30 - 7 - 2003

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ
Ο ΠΡΟΕΔΡΕΥΩΝ



ΧΡΗΣΤΟΣ ΤΣΕΚΟΥΡΑΣ
ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ Ν.Σ.Κ.

Ο ΕΙΣΗΓΗΤΗΣ



ΧΡΗΣΤΟΣ ΜΗΤΚΙΔΗΣ
ΠΑΡΕΔΡΟΣ ΝΣΚ

Σ.Α.Τ.Ε.