



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδότησεως 95/2018

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΤΜΗΜΑ Ε'

Συνεδρίαση της 14-5-2018

Σύνθεση:

Πρόεδρος : Μεταξία Ανδροβιτσανέα, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Μέλη: Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Βασιλική Πανταζή, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Δημήτριος Μακαρονίδης, Σταύρος Σπυρόπουλος, Γεώργιος Γρυλωνάκης, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγητής: Μιχαήλ Τζουβάρας, Πάρεδρος ΝΣΚ (γνώμη χωρίς ψήφο).

Αρ. Ερωτήματος: Υπ' αρ. πρωτ. ΔΑ2Γ/Φ 108/2/8-1-2018 έγγραφο της Δ/σης Συμβάσεων – Τμήμα Λοιπών Παροχών του ΕΟΠΥΥ.

Περίληψη Ερωτήματος: Εάν οι συναφθείσες στις 8-2-2017 και 22-2-2017 συμβάσεις μεταξύ του ΕΟΠΥΥ και της ανώνυμης εταιρείας με το διακριτικό τίτλο «NUTRIMEDICA Α.Ε», που για λογαριασμό της υπέγραψε τις συμβάσεις ο Θ.Δ., ενώ ήδη από τις 18-12-2016 αυτός είχε παραιτηθεί και είχε αναλάβει καθήκοντα Προέδρου και Δ.Σ ο Χ.Α., είναι νόμιμες ή μη και σε αρνητική περίπτωση εάν συντρέχει λόγος για την καταγγελία από τον ΕΟΠΥΥ των ανωτέρω συναφθεισών συμβάσεων.

Επί του ως άνω τεθέντος ερωτήματος το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Ε' Τμήμα) γνωμοδότησε ομόφωνα ως ακολούθως :

ΙΣΤΟΡΙΚΟ.

Από το έγγραφο της ερωτώσας υπηρεσίας και τα υπόλοιπα στοιχεία του φακέλου που το συνοδεύουν, προκύπτει το κατωτέρω εκτιθέμενο πραγματικό:

1. Με τις υπ'αρ. 47/8-2-2017 και 151/22-2-2017 συμβάσεις μεταξύ του ΕΟΠΥΥ και της εταιρείας «NUTRIMEDICA Α.Ε» χρονικής διάρκειας ενός έτους, συμφωνήθηκε η προμήθεια και παροχή από την εταιρεία σε δικαιούχους ασφαλισμένους του ΕΟΠΥΥ σκευασμάτων διαιτητικών τροφίμων προοριζόμενα για ειδικούς ιατρικούς σκοπούς με την πρώτη σύμβαση και η παροχή υγειονομικού υλικού και ιατροτεχνολογικών προϊόντων που προορίζονται για επίσης ιατρικούς σκοπούς με τη δεύτερη.
 2. Με το υπ'αρ. πρωτ. ΓΕ1651 Δ1/26-10-2017 έγγραφο του Γενικού Επιθεωρητή της Υπηρεσίας Ελέγχου και Δαπανών Υγείας Φορέων Κοινωνικής Ασφάλισης (ΥΠΕΔΥΦΚΑ) ζητήθηκε από τη Δ/ση Συμβάσεων του ΕΟΠΥΥ η διερεύνηση πιθανής αντισυμβατικής συμπεριφοράς της εταιρείας NUTRIMEDICA ΑΕ, γιατί κατόπιν έρευνας προέκυψε ειδικότερα ότι η συγκεκριμένη εταιρεία αφενός φέρεται στο Γ.Ε.Μ.Η της Κεντρικής Ένωσης Επιμελητηρίων Ελλάδος σε κατάσταση λύσης και εκκαθάρισης και αφετέρου ο Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος αυτής που φαίνεται στην αρχική σελίδα του ίδιου Μητρώου, είναι διαφορετικός από εκείνον που είχε υπογράψει τις παραπάνω συμβάσεις με τον ΕΟΠΥΥ.
- Κατόπιν αυτού και δεδομένου ότι οι ως άνω συμβάσεις είχαν υπογραφεί από τον Θ.Δ και όχι από τον Χ.Α., η υπηρεσία προβληματίζεται εάν αυτές είναι νόμιμες ή μη και σε τυχόν αρνητική περίπτωση εάν συντρέχει λόγος καταγγελίας τους εκ μέρους του ΕΟΠΥΥ.

ΝΟΜΟΘΕΤΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ.

3. Στο ν.2190/1920 «Θεσμικός νόμος περί ΑΕ» (Α'144/30-6-1920), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, και συγκεκριμένα στα άρθρα 7^α, 22, 47^α και 49, ορίζονται μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα:

Άρθρο 7^α

«Πράξεις και στοιχεία που υποβάλλονται σε δημοσιότητα».

«1. Πράξεις και στοιχεία ημεδαπών ανωνύμων εταιρειών.

Σε δημοσιότητα υποβάλλονται οι εξής πράξεις και στοιχεία:

α. β. γ. Ο διορισμός και η για οποιαδήποτε λόγο παύση με τα στοιχεία ταυτότητας των προσώπων που: ασκούν τη διαχείριση της εταιρείας, έχουν την εξουσία να την εκπροσωπούν από κοινού ή μεμονωμένα, είναι αρμόδια να ασκούν τον τακτικό της έλεγχο δ ε ζ η θ Η λύση της εταιρείας».

Άρθρο 22

Αρμοδιότητες του Διοικητικού Συμβουλίου:

«1. Το Διοικητικό Συμβούλιο είναι αρμόδιο να αποφασίζει κάθε πράξη που αφορά στη διοίκηση της εταιρείας, στη διαχείριση της περιουσίας της και στην εν γένει επιδίωξη του σκοπού της εταιρείας 2. 3. Επιτρέπεται το καταστατικό να ορίζει θέματα για τα οποία το Διοικητικό Συμβούλιο μπορεί να αναθέτει τις εξουσίες της διαχείρισης και εκπροσώπησης σε ένα ή περισσότερα πρόσωπα, μέλη του ή μη».

Άρθρο 47^α

Λόγοι λύσεως της εταιρείας

«1. Η εταιρεία λύεται:

- α) άμα τη παρόδω του εν τω καταστατικώ οριζομένου χρόνου διάρκειας αυτής,
- β) δι' αποφάσεως της γενικής συνελεύσεως λαμβανομένης κατά τας διατάξεις του άρθρου 29 παράγραφος 3 και 31 παράγραφος 2 και
- γ) άμα τη κηρύξει της εταιρείας εις κατάστασιν πτώχευσεως.

2 3. Με εξαίρεση την περίπτωση της πτώχευσης, τη λύση της εταιρείας ακολουθεί η εκκαθάριση. Στην περίπτωση β' της παραγράφου 1 η

γενική συνέλευση με την ίδια απόφαση ορίζει τον εκκαθαριστή 4
..... 5 6 ».

Άρθρο 49

Τρόπος διενέργειας της εκκαθάρισης.

« 1..... 2..... 3..... 4 5 6
..... 7. Ο διορισμός εκκαθαριστών συνεπάγεται αυτοδικαίως την παύση
της εξουσίας του διοικητικού συμβουλίου. Όσον αφορά τους εκκαθαριστές,
εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις για το διοικητικό συμβούλιο. Οι
συζητήσεις και οι αποφάσεις των εκκαθαριστών καταχωρούνται περιληπτικά
στο βιβλίο πρακτικών του διοικητικού συμβουλίου. Η γενική συνέλευση μπορεί
να διορίζει και ένα μόνον εκκαθαριστή, εφόσον το καταστατικό δεν ορίζει
διαφορετικά».

4. Στο ν. 3419/2005 «Γενικό Εμπορικό Μητρώο – Εκσυγχρονισμός της
Επιμελητηριακής Νομοθεσίας» (Α 297/6-12-2005) και στα άρθρα 6 παρ.2^α
και 15 παρ.1 διαλαμβάνονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

Άρθρο 6, παρ. 2α

«Στη μερίδα καταχωρίζονται και δημοσιεύονται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο
16 παρ.1, προκειμένου για κεφαλαιουχικές εταιρείες με έδρα την ημεδαπή και
τα ακόλουθα:

α. β. γ. Ο διορισμός, η αποχώρηση, καθώς και τα
ατομικά στοιχεία των προσώπων τα οποία είτε ως όργανο προβλεπόμενο από
το νόμο είτε ως μέλη τέτοιου οργάνου:

αα) έχουν την εξουσία να δεσμεύουν την εταιρεία έναντι τρίτων ββ)
..... γγ) συμμετέχουν στη διοίκηση, στην εποπτεία ή στον έλεγχο της
εταιρείας ».

Άρθρο 15 παρ. 1

Αποτελέσματα της καταχώρισης.

«1. Με την καταχώριση στο ΓΕΜΗ των νομικών γεγονότων, δηλώσεων,
εγγράφων και λοιπών στοιχείων, σύμφωνα με τις διατάξεις του νόμου αυτού,
επέρχονται τα ακόλουθα αποτελέσματα :

α. Τα υπό σύσταση νομικά πρόσωπα αποκτούν νομική
προσωπικότητα.

β. γ. δ. ε. επέρχεται η λύση μετά από απόφαση των εταίρων ή έκδοση σχετικής διοικητικής πράξης. στ.».

Άρθρο 16 παρ. 1

Δημοσιότητα του Γενικού Εμπορικού Μητρώου

α) Η εμπορική δημοσιότητα πραγματοποιείται με:

«αα) Την καταχώριση, αρχική ή μεταγενέστερη στο ΓΕΜΗ, σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στον παρόντα νόμο και

ββ) Τη δημοσίευση στο διαδικτυακό τόπο του Γ.Ε.ΜΗ. από την Υπηρεσία Γ.Ε.ΜΗ. ή, κατά περίπτωση, το Τμήμα Γ.Ε.ΜΗ., σύμφωνα με την παράγραφο 4 του άρθρου 5 των πράξεων και στοιχείων για τα οποία επιβάλλεται υποχρέωση δημοσιότητας ».

5. Στο από 6-3-2008 Καταστατικό της εταιρείας NUTRIMEDICA ΑΕ και στα άρθρα 20 και 21 αυτού περιέχονται μεταξύ άλλων και τα επόμενα:

Άρθρο 20

Εξουσία-Αρμοδιότητες Διοικητικού Συμβουλίου.

«1. Το Διοικητικό Συμβούλιο είναι αρμόδιο να αποφασίζει για όλα τα θέματα τα αναγόμενα στη διαχείριση της περιουσίας και την εκπροσώπηση της εταιρείας, γενικά τη δραστηριότητα αυτής, να παίρνει όλα τα ενδεικνυόμενα μέτρα και αποφάσεις για την πραγματοποίηση του σκοπού της εταιρείας ... 2. 3. 4. 5. 6. 7. Το Διοικητικό Συμβούλιο μπορεί αποκλειστικά και μόνο έγγραφα να αναθέτει την άσκηση όλων των εξουσιών και αρμοδιοτήτων του (εκτός από αυτές που απαιτούν συλλογική ενέργεια) καθώς και την εκπροσώπηση της εταιρείας σε ένα ή περισσότερα πρόσωπα, μέλη του, διευθυντές της εταιρείας ή τρίτους, καθορίζοντας συγχρόνως και την έκταση αυτής της ανάθεσης ».

Άρθρο 21

Συγκρότηση Διοικητικού Συμβουλίου:

«1. 2. Το Διοικητικό Συμβούλιο μπορεί να εκλέγει έναν ή περισσότερους διευθύνοντες συμβούλους από τα μέλη του και μόνο, καθορίζοντας συγχρόνως και τις αρμοδιότητες τους. Στο ίδιο πρόσωπο μπορεί

να συμπέσει η ιδιότητα του διευθύνοντος συμβούλου με την ιδιότητα του Προέδρου του Διοικητικού Συμβουλίου ».

6. Εξάλλου στις υπ'αρ. 47/8-2-2017 και 151/22-2-2017 συναφθείσες συμβάσεις μεταξύ του ΕΟΠΥΥ και της εταιρείας NUTRIMEDICA ΑΕ και στο άρθρο 7.4 με υπέρτιτλο «Ποινικές Ρήτρες-Καταγγελία Σύμβασης» ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

- i. Όλοι οι όροι της παρούσης συμφωνούνται ως ουσιώδεις.
- ii. Ο Ε.Ο.Π.Υ.Υ. δικαιούται να καταγγείλει οποτεδήποτε αζημίως την παρούσα, εφόσον διαπιστώσει παράβαση οποιουδήποτε όρου της σύμβασης. Η ισχύς της καταγγελίας επέρχεται από τη δέκατη εργάσιμη ημέρα από την ημερομηνία της εγγράφου γνωστοποίησης της καταγγελίας από τον Ε.Ο.Π.Υ.Υ. προς τον Προμηθευτή.
- iii.
- iv. Η παρούσα λύεται αυτοδικαίως σε περίπτωση που το Νομικό πρόσωπο του Προμηθευτή κηρυχθεί με τελεσίδικη απόφαση σε πτώχευση ή αυτό τεθεί σε καθεστώς εκκαθάρισης.
- v. Αμφότερα τα μέρη μπορούν να καταγγείλουν την παρούσα οποτεδήποτε, για σπουδαίο λόγο.
- vi. Σε περίπτωση υπαίτιας παράβασης των όρων της σύμβασης από τον Προμηθευτή, η οποία έχει πιστοποιηθεί από τις αρμόδιες ελεγκτικές υπηρεσίες του Ε.Ο.Π.Υ.Υ., ο Οργανισμός δύναται να επιβάλει επιπλέον ποινική ρήτρα στον Προμηθευτή για ποσό έως με το 25% των οφειλόμενων από τον Ε.Ο.Π.Υ.Υ. για προϊόντα που αποδόθηκαν σε δικαιούχους του Οργανισμού, τον τελευταίο ημερολογιακό μήνα προ της ημερομηνίας έναρξης της διαπιστωθείσας παράβασης.....»

ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΚΑΙ ΕΦΑΡΜΟΓΗ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ.

Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, συνάγονται τα ακόλουθα:

7. Το βασικό νομοθέτημα για την ανώνυμη εταιρεία είναι ο θεσμικός νόμος 2190/1920, όπως ισχύει σήμερα έχοντας υποστεί σημαντικές τροποποιήσεις.

Ο νομοθέτης επεδίωξε να θέσει το κατάλληλο νομικό πλαίσιο για τις μεγάλες επιχειρήσεις, οι οποίες συγκεντρώνουν σημαντικά κεφάλαια και αφορούν άμεσα την ανάπτυξη της εθνικής οικονομίας.

Οι περισσότερες διατάξεις του αποτελούν αναγκαστικό δίκαιο. Ειδικότερα όσον αφορά την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας σε ζητήματα διοίκησης και εκπροσώπησης των ανωνύμων εταιρειών εφαρμόζονται οι διατάξεις των άρθρων 7^α, 7^β και 7^γ αυτού (ΝΣΚ 112/2017).

Στο άρθρο 7^α περιλαμβάνονται οι πράξεις και τα στοιχεία των ημεδαπών ανωνύμων εταιρειών που υποβάλλονται σε δημοσιότητα. Μεταξύ των πράξεων αυτών συμπεριλαμβάνεται ο διορισμός όπως και η παύση για οποιαδήποτε λόγο από τα καθήκοντα τους των προσώπων εκείνων που ασκούν τη διαχείριση της εταιρείας και έχουν την εξουσία να την εκπροσωπούν μεμονωμένα ή από κοινού.

8. Από τη διάταξη του άρθρου 22 συνάγεται ότι το όργανο που διοικεί και εκπροσωπεί την ανώνυμη εταιρεία και διαχειρίζεται όλες τις υποθέσεις της είναι το διοικητικό συμβούλιο. Το δικαίωμα της εκπροσώπησης, που ανήκει στο διοικητικό συμβούλιο, ασκείται είτε συλλογικά είτε με υποκατάστατα πρόσωπα, που μπορεί να είναι είτε μέλη του διοικητικού συμβουλίου ή και τρίτα πρόσωπα, στα οποία με απόφασή του το διοικητικό συμβούλιο αναθέτει ολικά ή μερικά την εκπροσώπηση της εταιρείας ή τη διαχείριση της περιουσίας της (ΑΠ 600/2017, 473/2016, 1312/2015). Στην περίπτωση αυτή το μέλος του συμβουλίου ή ο τρίτος στον οποίο μεταβιβάστηκε η εξουσία του διοικητικού συμβουλίου, είναι υποκατάστατο αυτού, ενεργεί ως όργανο εκπροσώπησης του νομικού προσώπου της εταιρείας και εκφράζει πρωτογενώς τη βούλησή της, αντλώντας την εξουσία του από το νόμο και το καταστατικό. Ο δεσμός του με την εταιρεία είναι αυτός του διοικητικού συμβουλίου. Η εν λόγω υποκατάσταση στις εξουσίες του διοικητικού συμβουλίου, διαφέρει από τις σχέσεις της πληρεξουσιότητας και της εντολής που προβλέπονται στα άρθρα 216 επ. και 713 επ. του Αστικού Κώδικα. Κι αυτό γιατί τόσο ο πληρεξούσιος, όσο και ο εντολοδόχος δεν αποτελούν όργανα που εκφράζουν τη βούληση της εταιρείας, αλλά ενεργούν πράξεις, ως απλοί αντιπρόσωποι, που αποφασίσθηκαν από το διοικητικό συμβούλιο, ή το υποκατάστατο όργανο (ΑΠ 1657/2014). Επιπροσθέτως όταν ενεργοποιηθεί η

διαδικασία λύσεως της εταιρείας και η γενική συνέλευση αυτής ορίσει εκκαθαριστές, τότε παύει αυτοδικαίως η εξουσία του διοικητικού συμβουλίου (άρθρο 49 παράγραφος 7 του κ.ν. 2190/1920, όπως η εν λόγω παράγραφος προστέθηκε με το άρθρο 14 παρ. 1 του ν. 2339/1995-ΦΕΚ Α'204/25-9-1995).

9. Με το ν. 3419/2005 θεσπίστηκε το Γενικό Εμπορικό Μητρώο (ΓΕΜΗ) και εισήχθη σύστημα ρυθμίσεων που διέπει τη δημοσιότητα και τον έλεγχο των φορέων που ασκούν εμπορική δραστηριότητα, μεταξύ των οποίων και των ανωνύμων εταιρειών. Με τις διατάξεις του εν λόγω νόμου καθορίστηκε η διαδικασία καταχώρισης, διόρθωσης ή διαγραφής από τις αρμόδιες υπηρεσίες ΓΕΜΗ των επιμελητηρίων όλων των δημοσιευτέων εγγράφων και στοιχείων των υποχρέων, οι οποίοι υπάγονται στις ρυθμίσεις του νόμου, έχουν εγγραφεί στο ΓΕΜΗ και έχουν εφοδιαστεί με τον οικείο μοναδικό αριθμό ανά υπόχρεο, οπότε και ολοκληρώνεται η αρχική καταχώρισή τους (ΣτΕ 1177/2017). Με την καθιέρωση και τήρηση του ΓΕΜΗ εμπεδώνεται η ασφάλεια δικαίου και των εν γένει συναλλαγών και εξυπηρετείται η δημοσιότητα κατά την άσκηση της εμπορικής δραστηριότητας. Με τις εν λόγω ρυθμίσεις το εθνικό δίκαιο εναρμονίσθηκε με την Οδηγία 2003/58/ΕΚ (ΕΕΕΚ L 221) του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 15-7-2003 για τροποποίηση της Οδηγίας 68/151/ΕΟΚ του Συμβουλίου, σχετικά με τις απαιτήσεις δημοσιότητας για ορισμένες μορφές εταιρειών.

Η καταχώριση στο ΓΕΜΗ των δημοσιευτέων πράξεων έχει κεφαλαιώδη σημασία, τόσο για τον υπόχρεο όσο και για τους τρίτους, την ασφάλεια δικαίου και τις συναλλαγές.

Βάσει του άρθρου 15 του ν. 3419/2005 η καταχώριση αυτή αποτελεί προϋπόθεση για τη σύσταση του υπόχρεου νομικού προσώπου, το μετασχηματισμό του, τη λύση, τη συγχώνευση ή διάσπαση του, την αναβίωση και την τροποποίηση του καταστατικού του. Στις περιπτώσεις αυτές τα έννομα αποτελέσματα της πράξης επέρχονται με την καταχώριση στο ΓΕΜΗ, η οποία έχει συστατικό χαρακτήρα (ΝΣΚ 141/2014, 308/2013).

Σύμφωνα δε με το άρθρο 6 παρ.2^α του νόμου τούτου στην οικεία μερίδα της ανώνυμης εταιρείας καταχωρίζονται και δημοσιεύονται υποχρεωτικά τα ατομικά στοιχεία των προσώπων που είτε διορίζονται είτε αποχωρούν από

μέλη του οργάνου που έχει την εξουσία να δεσμεύει την ανώνυμη εταιρεία , είτε αυτά συμμετέχουν στη διοίκηση ή στον έλεγχο της ανώνυμης εταιρείας.

10. Τέλος η λύση της εταιρείας και η θέση αυτής σε καθεστώς εκκαθάρισης πραγματοποιείται με απόφαση της γενικής συνέλευσης, η οποία ευρίσκεται σε απαρτία και συνεδριάζει έγκυρα όταν παρίστανται ή αντιπροσωπεύονται σε αυτήν μέτοχοι που εκπροσωπούν τα δύο τρίτα (2/3) του καταβεβλημένου μετοχικού κεφαλαίου (άρθρο 47^α παρ.1 ν. 2190/1920 σε συνδυασμό με άρθρα 29 παρ. 3 και 31 παρ. 2 του ίδιου νόμου). Σε αυτή την περίπτωση τα αποτελέσματα επέρχονται από την ημερομηνία καταχώρισης στο ΓΕΜΗ του σχετικού Πρακτικού της γενικής συνέλευσης των μετόχων της ανώνυμης εταιρείας (άρθρο 15 παρ. 1 περ. ε' του ν. 3419/2005). Σημειώνεται, σε σχέση με το υποβληθέν ερώτημα, ότι σύμφωνα με τον ρητό όρο IV του άρθρου 7.4 των συναφθεισών συμβάσεων μεταξύ ΕΟΠΥΥ και εταιρείας NUTRIMEDICA ΑΕ, οι εν λόγω συμβάσεις λύνονται αυτοδικαίως σε περίπτωση που η προμηθεύτρια εταιρεία τεθεί σε καθεστώς εκκαθάρισης.

11. Στην εξεταζόμενη περίπτωση ο Θ.Δ υπήρξε Πρόεδρος και διευθύνων σύμβουλος της εταιρείας NUTRIMEDICA ΑΕ μέχρι στις 18-12-2016, οπότε υπέβαλε την παραίτησή του κατά την έκτακτη γενική συνέλευση των μετόχων της εταιρείας την ίδια ως άνω ημερομηνία. Συγχρόνως, κατά την ίδια έκτακτη γενική συνέλευση, οι μέτοχοι αποφάσισαν ομόφωνα την είσοδο στην εταιρεία ως νέου μέλους του Χ.Α, ο οποίος με το από 19-12-2016 Πρακτικό του Διοικητικού Συμβουλίου της εταιρείας εξελέγη Πρόεδρος και διευθύνων σύμβουλός της και εξουσιοδοτήθηκε ομόφωνα να εκπροσωπεί και να δεσμεύει αυτήν σε όλες τις σχέσεις και συναλλαγές της, με μόνη την υπογραφή του κάτω από τη σφραγίδα της εταιρείας. Παρά ταύτα όμως υπέγραψε για λογαριασμό της εταιρείας NUTRIMEDICA ΑΕ τις επίμαχες συμβάσεις με τον ΕΟΠΥΥ στις 8-2-2017 και 22-2-2017 ο Θ.Δ και όχι ο Χ.Α που φέρεται να ήταν Πρόεδρος και διευθύνων σύμβουλος.

Παρατηρείται, συναφώς, ότι το από 18-12-2016 Πρακτικό της έκτακτης γενικής συνέλευσης της εταιρείας με το οποίο έγινε αποδεκτή η παραίτηση του Προέδρου και διευθύνοντος συμβούλου Θ.Δ., όσο και το Πρακτικό του διοικητικού συμβουλίου της συνεδρίασης στις 31-12-2016 με το οποίο είχε

παρασχεθεί εξουσιοδότηση στον Θ.Δ. για να υπογράψει τις συμβάσεις με τον ΕΟΠΥΥ για λογαριασμό της εταιρείας «NUTRIMEDICA ΑΕ», δεν είχαν υποβληθεί στις νόμιμες διατυπώσεις δημοσιότητας και ειδικότερα δεν είχαν καταχωρισθεί στη Μερίδα της εταιρείας στο ΓΕΜΗ, σύμφωνα με το άρθρο 6 παρ.2απερ. γ (υποπερ. αα και γγ) του ν.3419/2005. Όσον αφορά τη μη καταχώριση του από 31-12-2016 πρακτικού του διοικητικού συμβουλίου, τούτο αποδεικνύεται από το υπ'αρ. πρωτ. 957/29-1-2018 έγγραφο του ΓΕΜΗ – Τμήμα Μητρώου προς τη Διεύθυνση Συμβάσεων του ΕΟΠΥΥ. Επίσης από κανένα στοιχείο του φακέλου δεν προκύπτει η τυχόν καταχώριση στο ΓΕΜΗ του Πρακτικού της έκτακτης γενικής συνέλευσης των μετόχων της εταιρείας «NUTRIMEDICA ΑΕ» στις 18-12-2016, με το οποίο είχε γίνει αποδεκτή η παραίτηση του Θ.Δ. Τούτο επιβεβαιώνεται από το υπ'αρ. 6554/12-6-2017 έγγραφο της Περιφέρειας Αττικής προς το ΕΒΕΑ – Υπηρεσία ΓΕΜΗ .

Κατά συνέπεια και τα δύο (2) Πρακτικά δεν παρήγαγαν έννομα αποτελέσματα. Επομένως ο Θ.Δ. εξακολουθούσε να έχει την ιδιότητα του Προέδρου και διευθύνοντος συμβούλου της εταιρείας «NUTRIMEDICA ΑΕ» και συνέχιζε να είναι ο νόμιμος εκπρόσωπος της βάσει του άρθρου 36 του Καταστατικού, με συνακόλουθο αποτέλεσμα να είναι νόμιμες οι υπογραφείσες επίμαχες συμβάσεις μεταξύ του ΕΟΠΥΥ και της ως άνω εταιρείας.

12. Αναφορικά με το σκέλος του ερωτήματος περί της καταγγελίας ή μη από τον ΕΟΠΥΥ των συναφθεισών με την NUTRIMEDICA ΑΕ συμβάσεων επισημαίνεται ότι, με το από 31-12-2016 πρακτικό της έκτακτης γενικής συνέλευσης των μετόχων της εταιρείας είχε αποφασισθεί ομόφωνα η λύση και θέση αυτής σε εκκαθάριση. Ορίσθηκαν δε ως εκκαθαριστές οι Χ.Α. και Ν.Κ. Το εν λόγω πρακτικό καταχωρήθηκε στο ΓΕΜΗ στις 13-6-2017, όπως προκύπτει από την από 14-6-2017 ανακοίνωση του Προέδρου του Εμπορικού και Βιομηχανικού Επιμελητηρίου Αθηνών. Συνεπώς από αυτή την ημερομηνία (13-6-2017) η εταιρεία NUTRIMEDICA ΑΕ έχει λυθεί και τεθεί σε καθεστώς εκκαθάρισης, με παρεπόμενη συνέπεια την αυτοδίκαιη λύση των συμβάσεων που η εταιρεία είχε καταρτίσει με τον ΕΟΠΥΥ στις 8-2-2017 και 22-2-2017. Και τούτο, όπως προαναφέρθηκε, βάσει του ρητού όρου IV του άρθρου 7.4 των εν λόγω συμβάσεων. Κατόπιν τούτου, δεν τίθεται ζήτημα καταγγελίας εκ μέρους του ΕΟΠΥΥ των ήδη αυτοδικαίως λυθεισών συμβάσεων.

ΑΠΑΝΤΗΣΗ

13. Κατ' ακολουθία των προεκτεθέντων, επί του τεθέντος ερωτήματος, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Ε') γνωμοδοτεί ομοφώνως ως εξής: Οι κατά το ιστορικό συναφθείσες υπ' αρ. 47/8-2-2017 και 151/22-2-2017 συμβάσεις μεταξύ του ΕΟΠΥΥ και της εταιρείας «NUTRIMEDICA ΑΕ» ήταν νόμιμες, γιατί υπογράφηκαν από τον Θ.Δ. Πρόεδρο, διευθύνοντα σύμβουλο και νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρείας, αφού η υποβληθείσα παραίτησή του δεν είχε καμμία έννομη συνέπεια, όπως προαναφέρθηκε, καθόσον το σχετικό Πρακτικό δεν είχε καταχωρηθεί στην οικεία Μερίδα στο ΓΕΜΗ. Για τις εν λόγω συμβάσεις δεν τίθεται ζήτημα καταγγελίας τους, γιατί λύθηκαν αυτοδικαίως στις 13-6-2017, οπότε καταχωρίστηκε στο ΓΕΜΗ το από 31-12-2016 Πρακτικό της έκτακτης γενικής συνέλευσης των μετόχων της εταιρείας «NUTRIMEDICA ΑΕ», με το οποίο είχε αποφασισθεί η λύση αυτής και η θέση της σε εκκαθάριση.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 22/05/2018

Η Πρόεδρος

Μεταξιά Ανδρομάδα
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Ο Εισηγητής

Μιχαήλ Τζουβάρας
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.