



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ**

**Αριθμός Γνωμοδότησης 150/2018
ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
Α1 Τμήμα Διακοπών
Συνεδρίαση της 25^{ης} Ιουλίου 2018**

Σύνθεση

Πρόεδρος: Στέφανος Δέτσης, Αντιπρόεδρος ΝΣΚ.

Μέλη: Ευγενία Βελώνη, Νίκη Μαριόλη, Ανδρέας Ανδρουλιδάκης, Δημήτριος Χανής, Ευφροσύνη Μπερνικόλα, Κωνσταντίνος Κατσούλας, Αγγελική Καστανά, Ελένη Πασαμιχάλη, Βασιλική Παπαθεοδώρου, Αικατερίνη Γαλάνη και Ιωάννης Χατζηνέκουρας, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγητής: Αλέξανδρος Σταυράκης, Πάρεδρος ΝΣΚ (γνώμη χωρίς ψήφο).

Αριθμός Ερωτήματος: Το υπ' αρ. πρωτ. 45066/1.11.2017 έγγραφο του Υπουργείου Περιβάλλοντος και Ενέργειας [Γενική Γραμματεία Ενέργειας και Ορυκτών Πρώτων Υλών, Γενική Διεύθυνση Οικονομικών, Διοικητικών Υπηρεσιών & Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, Διεύθυνση Προϋπολογισμού και Δημοσιονομικών Αναφορών, Τμήμα Παρακολούθησης Εποπτευόμενων Φορέων].

Περίληψη Ερωτήματος: Ερωτάται εάν η δημόσια εταιρεία με την επωνυμία «Δημόσια Εταιρεία Συμμετοχών ΑΔΜΗΕ Ανώνυμη Εταιρεία» (ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ Α.Ε.) διέπεται από τις διατάξεις του Κεφαλαίου Α' ή του Κεφαλαίου Β' του ν. 3429/2005.

Στο πιο πάνω ερώτημα, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Α1 Διακοπών) γνωμοδότησε ως εξής:

Ιστορικό.

Από το έγγραφο ερώτημα της υπηρεσίας και τα στοιχεία του φακέλου που το συνοδεύουν, προκύπτει το ακόλουθο πραγματικό:

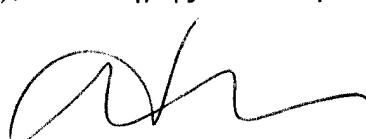
Εισαγωγικά - Σύσταση του ΑΔΜΗΕ.

1. Προκειμένου να διασφαλισθεί η με κανόνες ελεύθερης αγοράς πρόσβαση στα ενεργειακά δίκτυα, η χωρίς διακρίσεις προώθηση των επενδύσεων σε ενεργειακή υποδομή και, εν τέλει, η διαφάνεια και ανταγωνιστικότητα της αγοράς ηλεκτρικής ενέργειας, η ευρωπαϊκή νομοθεσία [Οδηγία 2009/72/EK, ενσωματωθείσα στην ελληνική έννομη τάξη με τον ν. 4001/2011 (Α'179), άρθρα 94 – 143] επέβαλε τον αποτελεσματικό νομικό και λειτουργικό διαχωρισμό των (ρυθμιζόμενων) δραστηριοτήτων της Μεταφοράς ηλεκτρικής ενέργειας της κάθετα ολοκληρωμένης επιχείρησης του κάθε κράτους μέλους (για την Ελλάδα: ΔΕΗ Α.Ε.). Ο διαχωρισμός υλοποιείται μέσω της σύστασης ενός Διαχειριστή Μεταφοράς, ανεξάρτητου από τα συμφέροντα που συνδέονται με τις (ανταγωνιστικού χαρακτήρα) δραστηριότητες της κάθετα ολοκληρωμένης επιχείρησης σχετικά με την παραγωγή και προμήθεια ηλεκτρικής ενέργειας.

2. Για την επίτευξη του σκοπού αυτού, σε εκτέλεση των άρθρων 98 επ. του ν. 4001/2011 αποφασίσθηκε η απόσχιση του κλάδου της Γενικής Διεύθυνσης Μεταφοράς της ΔΕΗ Α.Ε. (σύνολο περιουσιακών στοιχείων της ΔΕΗ Α.Ε. που αποτελούσαν τις δραστηριότητες της Διεύθυνσης και ιδίως παγίων), καθώς και του κλάδου Μεταφοράς του με το π.δ. 328/2000 (Α' 268) συσταθέντος Διαχειριστή του Ελληνικού Συστήματος Μεταφοράς Ηλεκτρικής Ενέργειας (ΔΕΣΜΗΕ Α.Ε.) και η εισφορά τους, κατά ποσοστό 100%, σε θυγατρική εταιρεία της ΔΕΗ Α.Ε. με την επωνυμία «ΔΕΗ Τηλεπικοινωνίες Α.Ε.», η οποία μετονομάστηκε κατά τον νόμο σε εταιρεία με την επωνυμία «Ανεξάρτητος Διαχειριστής Μεταφοράς Ηλεκτρικής Ενέργειας Α.Ε.» (ΑΔΜΗΕ Α.Ε.) [εφεξής: «ΑΔΜΗΕ»].

Ιδιοκτησιακός διαχωρισμός του ΑΔΜΗΕ.

3. Προς εκπλήρωση διεθνούς υποχρέωσης της Ελληνικής Δημοκρατίας κατά τα προβλεπόμενα στην υποπαράγραφο 4.3 της Παραγράφου Γ του άρθρου 3 ν. 4336/2015 (Α'94), υλοποιείται, υπό τις προβλέψεις, πλέον, του ν. 4389/2016 (άρθρα 142 έως και 149), ο πλήρης ιδιοκτησιακός



διαχωρισμός του ΑΔΜΗΕ από τη ΔΕΗ Α.Ε. σε εφαρμογή του άρθρου 9 της Οδηγίας 2009/72/ΕΚ και του εναλλακτικού σχεδίου για την επίτευξή του, αντί της πλήρους ιδιωτικοποίησης της επιχείρησης (άρθρο 142 παρ. 1).

4. Για το σκοπό αυτό, διαμορφώνεται νέα σύνθεση του μετοχικού κεφαλαίου του ΑΔΜΗΕ, η οποία διασφαλίζει μεν τον πλήρη διαχωρισμό του από τη ΔΕΗ Α.Ε., την ταυτόχρονη, όμως, διατήρησή του υπό τον έλεγχο του Ελληνικού Δημοσίου (άρθρο 142 παρ. 2 πρώτο εδάφιο ν. 4389/2016), ορίζεται δε ρητά ότι ο έλεγχος επί του ΑΔΜΗΕ θα ασκείται από διαφορετικό φορέα του Δημοσίου, σε σχέση με τον ασκούμενο στη ΔΕΗ Α.Ε. ή σε άλλη δραστηριοποιούμενη στην παραγωγή ή προμήθεια ηλεκτρικής ενέργειας επιχείρηση, σύμφωνα με το άρθρο 110 ν. 4001/2011 (άρθρο 142 παρ. 2 δεύτερο εδάφιο ν. 4389/2016).¹

5. Η διαμόρφωση της νέας σύνθεσης του μετοχικού κεφαλαίου του ΑΔΜΗΕ επιτυγχάνεται μέσω των ακόλουθων αλληλεξαρτώμενων διαδικασιών:

Α) Ρευστοποίηση αποθεματικών του ΑΔΜΗΕ (αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου του ΑΔΜΗΕ με κεφαλαιοποίηση αποθεματικών, μείωση του μετοχικού κεφαλαίου κατά το ποσό της κεφαλαιοποίησης, απόδοση/καταβολή στη μόνη μέτοχο ΔΕΗ Α.Ε. του αποδεδειγμένου από την παραπάνω μείωση ποσού) [άρθρο 143 παρ.1 περίπτωση α' ν. 4389/2016].

Β) Μεταβίβαση (εισφορά σε είδος) μετοχών έκδοσης του ΑΔΜΗΕ, που αντιστοιχούν σε ποσοστό 51% του μετοχικού του κεφαλαίου, από τη μοναδική του μέτοχο ΔΕΗ Α.Ε. σε συστηνόμενη προς τούτο, με μοναδικό μέτοχο τη ΔΕΗ Α.Ε., εταιρεία συμμετοχών με την επωνυμία «Ανώνυμη Εταιρεία Ενεργειακών Συμμετοχών» και διακριτικό τίτλο «Ενεργειακή Συμμετοχών Α.Ε.», μετονομασθείσα σε «ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε.», και στο πλαίσιο αύξησης του μετοχικού κεφαλαίου της τελευταίας. Η εταιρεία κατά ρητή νομοθετική πρόβλεψη (άρθρο 146 ν. 4389/2016) είναι μετέπειτα εισακτέα σε οργανωμένη αγορά (χρηματιστήριο) και μοναδικός μέτοχός της αρχικά θα είναι η ΔΕΗ Α.Ε.

¹ Με το άρθρο 142 παρ. 2 τρίτο εδάφιο ν. 4389/2016 διασφαλίζεται ότι η, στο εκάστοτε μετοχικό κεφάλαιο του ΑΔΜΗΕ, άμεση ή έμμεση συμμετοχή του Ελληνικού Δημοσίου ή νομικών προσώπων, στα οποία τούτο συμμετέχει κατά πλειοψηφία, ή τα οποία τούτο ελέγχει άμεσα ή έμμεσα, δεν δύναται να υπολείπεται του ποσοστού 51%.

και στη συνέχεια οι μέτοχοι της ΔΕΗ Α.Ε. (άρθρο 143 παρ. 1 περίπτωση β' στοιχείο γγ', 143 παρ. 1 περίπτωση γ' ν. 4389/2016).²

Γ) Μείωση του μετοχικού κεφαλαίου της ΔΕΗ Α.Ε. με σκοπό τη σε είδος διανομή στους μετόχους αυτής και μεταβίβαση, συνεπεία της σε είδος διανομής, στους υφιστάμενους μετόχους της ΔΕΗ Α.Ε. του συνόλου των μετοχών που η ΔΕΗ Α.Ε. κατέχει στην ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. κατά το χρονικό αυτό σημείο και κατά την αναλογία της συμμετοχής τους στο μετοχικό κεφάλαιο της ΔΕΗ Α.Ε.. Η μεταβίβαση αυτή δεν συνιστά δημόσια προσφορά (άρθρο 143 παρ. 1 περίπτωση ε', στοιχεία αα' και ββ' ν. 4389/2016). Μετά την ολοκλήρωση της παραπάνω μεταβίβασης, η ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. ορίζεται όπως αιτείται την εισαγωγή της στην οργανωμένη αγορά κινητών αξιών του Χρηματιστηρίου Αθηνών, συντάσσοντας σχετικό ενημερωτικό δελτίο.

Δ) Πώληση και μεταβίβαση, με μία ή περισσότερες συναλλαγές, μετοχών έκδοσης του ΑΔΜΗΕ, που αντιστοιχούν σε ποσοστό τουλάχιστον 25% του μετοχικού του κεφαλαίου, από τη ΔΕΗ Α.Ε. σε συστηνόμενη προς τούτο εταιρεία με την επωνυμία «Δημόσια Εταιρεία Συμμετοχών ΑΔΜΗΕ Ανώνυμη Εταιρεία (ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ Α.Ε.)» (εφεξής: «ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ»), της οποίας μοναδικός

² Προκειμένου να εισφερθούν σε είδος στην εταιρεία ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. μετοχές του ΑΔΜΗΕ που αντιστοιχούν σε ποσοστό 51% του μετοχικού του κεφαλαίου, απαιτείτο από τις διατάξεις του κ.ν. 2190/1920 η εξακρίβωση της αξίας τους. Η ΔΕΗ Α.Ε., κάνοντας χρήση της δυνατότητας που προβλέπει ο νόμος για την εξακρίβωση της αξίας των εταιρικών εισφορών σε είδος από δύο (2) ορκωτούς λογιστές, ανέθεσε το εν λόγω έργο στην εταιρεία D* B* S* Ανώνυμη Εταιρία Συμβούλων Επιχειρήσεων, η οποία προχώρησε στην αποτίμηση της αξίας του 51% των μετοχών του ΑΔΜΗΕ. Αν και, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4389/2016 (άρθρο 143 παρ. 1 περίπτωση β' στοιχείο γγ', 143 παρ. 1 περίπτωση γ'), η ΔΕΗ Α.Ε. όφειλε να συστήσει την εταιρεία, να καταβάλει το αρχικό ελάχιστο μετοχικό κεφάλαιο και στη συνέχεια, στο πλαίσιο αύξησης του τελευταίου, να μεταβιβάσει σε αυτήν, υπό μορφή εισφοράς σε είδος, τις μετοχές έκδοσης του ΑΔΜΗΕ που αντιστοιχούν σε ποσοστό 51% του μετοχικού του κεφαλαίου, ωστόσο τελικά προκρίθηκε ως προσφορότερη η σύσταση της εταιρείας απευθείας με εισφορά σε είδος των μετοχών του ΑΔΜΗΕ που αντιπροσωπεύουν το 51% του μετοχικού του κεφαλαίου. Συνεπώς, η εταιρεία ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. συστάθηκε με μετοχικό κεφάλαιο ίσο με το ποσό της αποτίμησης του 51% των μετοχών του ΑΔΜΗΕ, όπως αυτό προέκυψε από τη σχετική έκθεση αποτίμησης της D* B* S* Α.Ε.. Περαιτέρω, για την κάλυψη των αναγκών της εταιρείας, πρόσθετα της γενόμενης εισφοράς σε είδος, προβλέφθηκε και η καταβολή ενός επιπλέον ποσού ύψους 70.000 ευρώ σε μετρητά. Η ως άνω μεταβίβαση, από τη ΔΕΗ Α.Ε. στην εταιρεία ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε., μετοχών του ΑΔΜΗΕ, που αντιπροσωπεύουν ποσοστό 51% του μετοχικού του κεφαλαίου, έλαβε χώρα στις 31.3.2017, ενώ η σχετική πιστοποίηση της καταβολής της αποτίμησής τους, ως αρχικού μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας, έγινε με το υπ' αρ. 4/31.3.2017 πρακτικό του Δ.Σ. της εταιρείας, το οποίο καταχωρήθηκε στο Γ.Ε.ΜΗ. στις 18.5.2017.



μέτοχος είναι το Δημόσιο (άρθρο 143 περίπτωση β' στοιχείο α', 143 παρ.1 περίπτωση στ' στοιχείο α', άρθρο 145 παρ. 1, 145 παρ. 2 πρώτο εδάφιο ν. 4389/2016).

Ε) Στη ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ είναι μεταβιβάσιμο, επίσης, το σύνολο των μετοχών της ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε., που, ως μέτοχοι της ΔΕΗ Α.Ε., θα αποκτήσουν το Δημόσιο και το Ταμείο Αξιοποίησης Ιδιωτικής Περιουσίας του Δημοσίου (ΤΑΙΠΕΔ)³ αμέσως μετά τη σε είδος διανομή από τη ΔΕΗ Α.Ε. στους μετόχους της των μετοχών που η ΔΕΗ Α.Ε. κατέχει στην ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε., κατά τα ανωτέρω (υπό Β, Γ) [άρθρο 145 παρ. 2 δεύτερο εδάφιο ν. 4389/2016].

Η διαδικασία αυτή προβλέφθηκε με το άρθρο 14 παρ. 5 ν. 4467/2017 (Α' 56), που τροποποίησε το άρθρο 145 παρ. 2 ν. 4389/2016.

ΣΤ) Πώληση και μεταβίβαση μετοχών έκδοσης του ΑΔΜΗΕ, που αντιστοιχούν σε ποσοστό τουλάχιστον 20% του μετοχικού του κεφαλαίου, από τη ΔΕΗ Α.Ε. σε στρατηγικό επενδυτή αναδεικνυόμενο από σχετική διαγωνιστική διαδικασία (ήδη εταιρεία με την επωνυμία «S* G* E* Limited»)⁴ [άρθρο 143 παρ. 1 περίπτωση β' στοιχείο ββ', 143 παρ. 1 περίπτωση δ', 143 παρ. 1 περίπτωση στ' στοιχείο ββ', άρθρο 144 ν. 4389/2016].

Σύσταση και ενέργειες της ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ – Ολοκλήρωση ιδιοκτησιακού διαχωρισμού ΑΔΜΗΕ.

6. Με την από 11.7.2016 απόφαση της Γενικής Συνέλευσης της ΔΕΗ Α.Ε. αποφασίσθηκε, κατ' εφαρμογή του άρθρου 143 παρ. 1 περίπτωση β' στοιχείο α' και περίπτωση στ' ν. 4389/2016, η έναρξη της διαδικασίας για την πώληση και μεταβίβαση των μετοχών έκδοσης του ΑΔΜΗΕ, που αντιστοιχούν σε ποσοστό τουλάχιστον 25% του μετοχικού του κεφαλαίου,

³ Στις 8.4.2014, η Διυπουργική Επιτροπή Αναδιαρθρώσεων και Αποκρατικοποιήσεων αποφάσισε τη χωρίς αντάλλαγμα μεταβίβαση ποσοστού 17% του υφιστάμενου μετοχικού κεφαλαίου της ΔΕΗ Α.Ε. (ήτοι 39.440.000 κοινών ονομαστικών μετοχών της ΔΕΗ με δικαίωμα ψήφου), από το Δημόσιο στο ΤΑΙΠΕΔ, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 3986/2011. Η μεταβίβαση έγινε κατόπιν εκτέλεσης εξωχρηματιστηριακής συναλλαγής, η οποία πραγματοποιήθηκε στις 9.4. 2014.

⁴ Η εταιρεία αυτή ορίσθηκε σαν εταιρεία ειδικού σκοπού για τις ανάγκες της συναλλαγής από τη μητρική της εταιρεία S* G* I* D* Ltd., της οποίας η ανάδειξη ως Προτιμητέου Στρατηγικού Επενδυτή έχει εγκριθεί με την απόφαση της γενικής συνέλευσης της ΔΕΗ Α.Ε. της 24ης.11.2016.

στη ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ, η οποία συστάθηκε σύμφωνα με το άρθρο 145 παρ. 1 ν. 4389/2016. Σύμφωνα με το άρθρο 2 του καταστατικού της, σκοπός της εταιρείας είναι η απόκτηση από τη ΔΕΗ Α.Ε. των μετοχών αυτών, καθώς και η διαχείρισή τους προς εξυπηρέτηση των σκοπών και της λειτουργίας του ΑΔΜΗΕ.

7. Μέχρι τις 16.1.2017, το μετοχικό κεφάλαιο της ΔΕΗ Α.Ε. ανερχόταν σε 1.067.200.000 ευρώ (διαιρούμενο σε 232.000.000 κοινές ονομαστικές μετοχές που αντιστοιχούν σε 232.000.000 δικαιώματα ψήφων, ονομαστικής αξίας 4,60 η καθεμία). Με την από 17.1.2017 απόφαση της Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης των μετόχων, το μετοχικό κεφάλαιο της εταιρείας μειώθηκε κατά 491.840.000 ευρώ, με μείωση της ονομαστικής αξίας της μετοχής κατά 2,12 ευρώ η καθεμία και επιστροφή, σε είδος αντί μετρητών, μίας μετοχής της ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε., ονομαστικής αξίας 2,12 ευρώ η καθεμία, προς μία μετοχή της εταιρείας.

8. Στις 24.7.2017, η ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. ανακοίνωσε ότι, κατ' εφαρμογή του άρθρου 145 παρ. 2 δεύτερο εδάφιο ν. 4389/2016, το Δημόσιο μεταβίβασε την ίδια ημέρα το συνολικό ποσοστό δικαιωμάτων ψήφου στην εταιρεία, ύψους 51,12% (118.605.114 δικαιώματα), στη ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ. Στο σύνολο περιλαμβάνεται ποσοστό δικαιωμάτων ψήφου ύψους 34,12%, που κατείχε άμεσα το Δημόσιο (79.165.114 δικαιώματα), καθώς και ποσοστό δικαιωμάτων ψήφου ύψους 17% (39.440.000 δικαιώματα), που κατείχε έμμεσα μέσω της «Ελληνικής Εταιρείας Συμμετοχών και Περιουσίας Α.Ε.» (ΕΕΣΥΠ Α.Ε.).

Η ΕΕΣΥΠ Α.Ε. αποτελεί το μοναδικό μέτοχο του Ταμείου Αξιοποίησης Ιδιωτικής Περιουσίας του Δημοσίου Α.Ε. («ΤΑΙΠΕΔ»), το οποίο κατείχε άμεσα στην ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. το παραπάνω ποσοστό και δικαιώματα ψήφου (ύψους 17% και 39.440.000, αντίστοιχα).

9. Στις 20.3.2018 ολοκληρώθηκε η αυτοδίκαιη και χωρίς αντάλλαγμα μεταβίβαση από το Δημόσιο του μετοχικού ποσοστού του στη ΔΕΗ Α.Ε., ύψους 34,123% (79.165.114 μετοχές), στην ΕΕΣΥΠ Α.Ε.⁵

Κατά συνέπεια, η ΕΕΣΥΠ Α.Ε. κατέχει άμεσα το 34,123% και έμμεσα, μέσω του θυγατρικού της ΤΑΙΠΕΔ, το 17% των μετοχών της ΔΕΗ Α.Ε. Το συνολικό ποσοστό δικαιωμάτων ψήφου της ΕΕΣΥΠ Α.Ε. ανέρχεται σε 51,123%.

⁵ κατ' εφαρμογή του άρθρου 380 παρ. 20 ν. 4512/2018, με το οποίο τροποποιήθηκε η παράγραφος 1 του άρθρου 197 ν. 4389/2016.

 6

Το Δημόσιο κατέχει το 100% των δικαιωμάτων ψήφου της ΕΕΣΥΠ Α.Ε.. Με βάση τα παραπάνω, το σύνολο των μετοχικών ποσοστών του Δημοσίου στη ΔΕΗ Α.Ε. παραμένει, έμμεσα πλέον, σε 51,123%.

10. Όπως αναφέρθηκε και στο σημείο 4 της παρούσας, σκοπός του, κατ' εφαρμογή των ρυθμίσεων των άρθρων 142 επ. ν. 4389/2016, ιδιοκτησιακού διαχωρισμού του θυγατρικού ΑΔΜΗΕ από τη μητρική ΔΕΗ Α.Ε., είναι αφενός η ολοκληρωτική αποξένωση της ΔΕΗ Α.Ε. από το κατεχόμενο ποσοστό ιδιοκτησίας της στον ΑΔΜΗΕ (100%), αφετέρου η διατήρηση του 51% τουλάχιστον του μετοχικού κεφαλαίου του ΑΔΜΗΕ υπό την κυριότητα και τον έλεγχο του Δημοσίου (άρθρο 142 παρ. 2 πρώτο και τρίτο εδάφιο ν. 4389/2016).

Με την ολοκλήρωση της πρώτης φάσης του ιδιοκτησιακού διαχωρισμού, το μετοχικό κεφάλαιο του ΑΔΜΗΕ: κατά ποσοστό 51% μεταβιβάζεται ως εισφορά σε είδος στην ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. κατά την ίδρυσή της από τη ΔΕΗ Α.Ε. [η οποία αρχικά, και επειδή ο ΑΔΜΗΕ είναι κατά ποσοστό 100% θυγατρική της ΔΕΗ Α.Ε., ορίζεται (η ΔΕΗ Α.Ε.) ως μοναδικός μέτοχος της ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε.],⁶ κατά ποσοστό 25% πωλείται στη ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ απευθείας από τη ΔΕΗ Α.Ε. και με πρόβλεψη τιμήματος αποδοτέου στη ΔΕΗ Α.Ε.⁷ και κατά ποσοστό 20% πωλείται από τη ΔΕΗ Α.Ε. σε ιδιώτη στρατηγικό επενδυτή που αναδεικνύεται μέσω διεθνούς πλειοδοτικού διαγωνισμού.⁸ Επομένως, η μετοχική σύνθεση του ΑΔΜΗΕ διαμορφώνεται ως εξής: ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. 51%, ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ 25%, Στρατηγικός Επενδυτής 20%.

Με την ολοκλήρωση της δεύτερης φάσης του ιδιοκτησιακού διαχωρισμού, η ΔΕΗ Α.Ε. μειώνει το μετοχικό της κεφάλαιο με σκοπό τη, μέσω σε είδος διανομή, μεταβίβαση στους υφιστάμενους μετόχους της, και κατά την αναλογία συμμετοχής τους στο μετοχικό της κεφάλαιο, των κατεχόμενων,

⁶ άρθρο 142 παρ. 2 τέταρτο εδάφιο περίπτωση γ', άρθρο 143 παρ. 1 περίπτωση β' στοιχείο γγ', άρθρο 143 παρ. 1 περίπτωση γ' ν. 4389/2016.

⁷ άρθρο 142 παρ. 2 τέταρτο εδάφιο περίπτωση α', άρθρο 143 παρ. 1 περίπτωση β' στοιχείο αα', άρθρο 143 περίπτωση στ' στοιχείο αα', άρθρο 145 παρ. 2 πρώτο και τρίτο εδάφιο ν. 4389/2016.

⁸ άρθρο 142 παρ. 2 τέταρτο εδάφιο περίπτωση β', άρθρο 143 παρ. 1 περίπτωση β' στοιχείο ββ', άρθρο 143 παρ. 1 περίπτωση δ', άρθρο 143 παρ. 1 περίπτωση στ' στοιχείο ββ', άρθρο 144 ν. 4389/2016.

από αυτή (ΔΕΗ Α.Ε.) – μέσω ΑΔΜΗΕ - στην ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε., κατά το χρονικό αυτό σημείο υφιστάμενων μετοχών. Με δεδομένο ότι, κατά το κρίσιμο χρονικό σημείο, μέτοχος της ΔΕΗ είναι σε ποσοστό 51,12% το Δημόσιο, και τούτο άμεσα σε ποσοστό 34,12% και έμμεσα (μέσω ΕΕΣΥΠ – ΤΑΙΠΕΔ) σε ποσοστό 17%, το 51% του ΑΔΜΗΕ, όπως έχει ενσωματωθεί, μετά την αποτίμησή του, στο μετοχικό κεφάλαιο της ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε., περιέρχεται κατά ποσοστό 51,12% στο Δημόσιο και κατά το εναπομένον ποσοστό 48,88% σε λοιπούς ιδιώτες – μετόχους της ΔΕΗ Α.Ε.⁹

Στην τρίτη φάση του ιδιοκτησιακού διαχωρισμού, κατ' εφαρμογή των άρθρων 142 παρ. 2 περίπτωση γ' και 145 παρ. 2 δεύτερο εδάφιο ν. 4389/2016, όπως διαμορφώθηκαν με το άρθρο 14 ν. 4467/2017, το παραπάνω ποσοστό 51,12% του Δημοσίου στην ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. μεταβιβάζεται στη ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ, της οποίας μοναδικός μέτοχος είναι το Δημόσιο, εκπροσωπούμενο από τον Υπουργό Περιβάλλοντος και Ενέργειας.¹⁰ Η μεταβίβαση αυτή δεν γίνεται με αιτία την πώληση. Τούτο συνάγεται αφενός από τη γραμματική διατύπωση των σχετικών διατάξεων, αφετέρου από την στον νόμο 4389/2016 πρόβλεψη αύξησης μετοχικού κεφαλαίου της ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ για την αποπληρωμή του τιμήματος μόνο του 25% του μεταβιβαζόμενου σε αυτήν μετοχικού κεφαλαίου του ΑΔΜΗΕ. Συνεπώς, η προκείμενη μεταβίβαση νοείται ως υπεισέλευση νέου κτήτορα των μετοχών στη θέση του μεταβιβάζοντος.¹¹

Με την ολοκλήρωση του ιδιοκτησιακού διαχωρισμού, η μετοχική σύνθεση του ΑΔΜΗΕ παραμένει όπως παραπάνω, ενώ η μετοχική σύνθεση της

⁹ άρθρο 143 παρ. 1 περίπτωση ε', άρθρο 145 παρ. 2 δεύτερο εδάφιο ν. 4389/2016.

¹⁰ Εν απουσία της ρύθμισης αυτής, το Δημόσιο, ως πλειοψηφών μέτοχος στην ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε., θα εκπροσωπείτο κατά την άσκηση των μετοχικών του δικαιωμάτων από τον Υπουργό Οικονομικών, εκπρόσωπο του Δημοσίου στην επιχείρηση παραγωγής και προμήθειας ηλεκτρικής ενέργειας (ΔΕΗ Α.Ε.), κατά παραβίαση του δεύτερου εδαφίου της παραγράφου 2 του άρθρου 142 ν. 4389/2016 και των επιταγών του άρθρου 9 παρ. 6 της Οδηγίας 2009/72/ΕΚ (βλ. Αιτιολογική Έκθεση).

¹¹ Επί ονομαστικών μετοχών, το ενσωματούμενο στο αξιόγραφο δικαίωμα μεταβιβάζεται κατά τους κανόνες για την εκχώρηση (ΑΚ 455), ενώ λόγω του αξιογραφικού χαρακτήρα του δικαιώματος είναι απαραίτητη και η μεταβίβαση του εγγράφου, η οποία ακολουθεί τους κανόνες της μεταβίβασης κινητών πραγμάτων (παράδοση νομής, ΑΚ 1034).



ονομαστικής αξίας 200.000 ευρώ, αμεταβίβαστη (άρθρο 145 παρ. 4 πρώτο εδάφιο ν. 4389/2016, άρθρα 5 παρ.1, 8 παρ.1 καταστατικού).

14. Το καταστατικό της εταιρείας εγκρίθηκε με την υπ' αρ. οικ. 41195/26.8.2016 (Β' 2721) κοινή απόφαση του Υπουργού Περιβάλλοντος και Ενέργειας και του Αναπληρωτή Υπουργού Οικονομικών. Σύμφωνα με το Άρθρο Πρώτο αυτού, η ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ «... λειτουργεί σύμφωνα με τους κανόνες της ιδιωτικής οικονομίας, διέπεται από τις διατάξεις του παρόντος (ενν. καταστατικού), του Κεφαλαίου Α' του ν. 3429/2005 (Α' 134), του άρθρου 145 του Ν. 4389/2016 και συμπληρωματικώς από τις διατάξεις του κ.ν. 2190/1920 «Περί ανωνύμων εταιρειών», όπως αυτές έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν».

15. Με την υπ' αρ. ΥΠΕΝ/ΥΠΡΓ/13170/4019/20.7.2017 (Β' 2719) απόφαση του Υπουργού Περιβάλλοντος και Ενέργειας, εγκρίθηκε η τροποποίηση του καταστατικού της ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ, κατά τα άρθρα 5 παρ. 1 («μετοχικό κεφάλαιο») και 9 παρ. 2 («σύνθεση και θητεία του διοικητικού συμβουλίου») του αρχικού καταστατικού. Σε αντιστοιχία προς τις τροποποιήσεις αυτές: α) το μετοχικό κεφάλαιο της ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ αυξήθηκε κατά 296.800.000 ευρώ με καταβολή μετρητών και με έκδοση 1.484 ονομαστικών μετοχών (ονομαστικής αξίας 200.000 ευρώ η καθεμία) και δεν αποτελείται πλέον μόνο από μία ονομαστική μετοχή του Δημοσίου και β) τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου ορίζονται πλέον από τη Γενική Συνέλευση των Μετόχων της εταιρείας και όχι με Κοινή Υπουργική Απόφαση όπως προβλεπόταν στο αρχικό καταστατικό.

Κοινή Υπουργική Απόφαση προβλεπόταν και για την ανανέωση της θητείας των μελών του διοικητικού συμβουλίου και τον ορισμό του ποσού της αποζημίωσής τους (άρθρα 9 παρ. 3 και 16 παρ. 1 καταστατικού). Τα θέματα αυτά ρυθμίζονται, πλέον, με αποφάσεις της Γενικής Συνέλευσης των Μετόχων, κατά τροποποίηση των αντίστοιχων αρχικών άρθρων.

Επίσης, τροποποιήθηκαν τα άρθρα 6 παρ. 1 («αύξηση μετοχικού κεφαλαίου»), 9 παρ. 1 και παρ. 10 («σύνθεση και θητεία του διοικητικού συμβουλίου»), και 18 («αρμοδιότητες γενικής συνέλευσης») του αρχικού καταστατικού.

Περαιτέρω, στο Άρθρο Πρώτο της υ.α., αναφέρεται ότι η ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ λειτουργεί σύμφωνα με τους κανόνες της ιδιωτικής οικονομίας, το άρθρο 145 του ν. 4389/2016 και τις διατάξεις του κ.ν. 2190/1920, όπως αυτές έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν, δηλαδή έχει παραλειφθεί η αναφορά στο Κεφάλαιο Α' του ν. 3429/2005, ως διέπον την εταιρεία.



ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. διαμορφώνεται σε ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ: 51,12% - ιδιώτες επενδυτές: 48,88%.

11. Επομένως, μετά το πέρας του ιδιοκτησιακού διαχωρισμού, η ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ έχει πλειοψηφική συμμετοχή στην ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε και μέσω αυτής, έμμεσα, στον ΑΔΜΗΕ (καθόσον η ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. κατέχει το 51% του μετοχικού κεφαλαίου του ΑΔΜΗΕ). Η, δε, ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. εισάγεται σε οργανωμένη αγορά κινητών αξιών (χρηματιστήριο) κατά το 48,88% των μετοχών της που ανήκει σε ιδιώτες.¹²

12. Ο έλεγχος και η διοίκηση της ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. ασκείται από την πλειοψηφούσα μέτοχο αυτής, ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ, μοναδικός μέτοχος της οποίας είναι το Δημόσιο,¹³ εκπροσωπούμενο από τον Υπουργό Περιβάλλοντος και Ενέργειας.¹⁴ Οι μέτοχοι μειοψηφίας της ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. διαθέτουν στη γενική συνέλευση δικαίωμα ψήφου κατά την αναλογία 1 ψήφος = 1 μετοχή και δεν δύνανται να ορίσουν μόνοι τους μέλος του διοικητικού συμβουλίου αυτής. Από κανένα, δε, στοιχείο δεν προκύπτει η απευθείας χορήγηση σε αυτούς άλλων τυχόν δικαιωμάτων επί του ΑΔΜΗΕ. Κατά, δε, το άρθρο 144 παρ. 2 περίπτωση δ' ν. 4389/2016, το Δημόσιο διορίζει την πλειοψηφία των μελών του διοικητικού συμβουλίου του ΑΔΜΗΕ.

Η εταιρεία ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ λειτουργεί ως εταιρεία holding (βλ. και επωνυμία στο άρθρο Πρώτο του καταστατικού), δηλαδή αφενός θεματοφύλακας με υποχρέωση απλής κατοχής, αφετέρου διαχειρίστρια του 25% των μετοχών του ΑΔΜΗΕ, που έχει από τη ΔΕΗ Α.Ε. αποκτήσει, προς εξυπηρέτηση των σκοπών και της λειτουργίας του τελευταίου (άρθρο 2 καταστατικού).

13. Κατά τη σύσταση της ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ, το μετοχικό της κεφάλαιο ορίσθηκε σε 200.000 ευρώ, καλύφθηκε και καταβλήθηκε ολοσχερώς από το Δημόσιο με μετρητά εφάπαξ. Εκδόθηκε μία μετοχή, ονομαστική, υπέρ του Δημοσίου,

¹² Η εισαγωγή των μετοχών της ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. στην εν λόγω αγορά περιορίζεται στο εν λόγω ποσοστό του 48,88%, διότι δεν μπορεί, βάσει της κείμενης νομοθεσίας (άρθρο 142 παρ. 2 πρώτο και τρίτο εδάφιο ν. 4389/2016), να οδηγήσει σε απώλεια του ελέγχου του Δημοσίου επί της ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. και δη κατά το ελάχιστο ποσοστό 51% του Δημοσίου επί του ΑΔΜΗΕ, που θα πρέπει σε κάθε περίπτωση να τηρείται.

¹³ άρθρο 145 παρ. 1 ν. 4389/2016, άρθρο 5 καταστατικού.

¹⁴ άρθρο 145 παρ. 4 πέμπτο εδάφιο ν. 4389/2016.

16. Με το υπ' αρ. πρωτ. ΜΑΔΚΑΕΣ 0001449 ΕΞ 2018/6.6.2018 έγγραφο του Υπουργείου Οικονομικών (Γενική Γραμματεία Δημόσιας Περιουσίας – Μονάδα Αποκρατικοποιήσεων και Διαχείρισης Κινητών Αξιών) βεβαιώνεται ότι μετά την παραπάνω αύξηση μετοχικού κεφαλαίου, το Δημόσιο παραμένει μοναδικός μέτοχος της ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ.

17. Το ερώτημα προέκυψε λόγω της τροποποίησης του άρθρου 145 παρ. 2 ν. 4389/2016 από το άρθρο 14 παρ. 5 ν. 4467/2017, συνεπεία εφαρμογής του οποίου η ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ συμμετέχει στο κεφάλαιο της ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε., ενώ η τελευταία τυγχάνει εισαγόμενη σε χρηματιστηριακή αγορά εταιρεία, σε συνδυασμό με τις αναφερόμενες, αφορώσες το καταστατικό, τροποποιήσεις, οι οποίες υποκαθιστούν στην, κατ' άρθρο 3 παρ. 4 ν. 3429/2005, κρατική ρυθμιστική παρέμβαση, τη λειτουργία του νομικού προσώπου κατά τους κανόνες του δικαίου για τις ανώνυμες εταιρείες.

Τα περιστατικά αυτά δημιουργούν αμφιβολία στη Διοίκηση, ως προς την υπαγωγή της ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ στο Κεφάλαιο Α' του ν. 3429/2005, δεδομένου ότι αυτή ρητά είχε διακηρυχθεί στο αρχικό καταστατικό αλλά έχει παραλειφθεί κατά την τροποποίησή του.

Νομοθετικό πλαίσιο.

18. Στον ν. 3429/2005 «Δημόσιες Επιχειρήσεις και Οργανισμοί (Δ.Ε.Κ.Ο.)» (Α' 314), ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«Κεφάλαιο Α'. Οργάνωση, λειτουργία, διοίκηση και κρατική εποπτεία των Δημοσίων Επιχειρήσεων και Οργανισμών.

Άρθρο 1 [όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 42 ν. 3891/2010 (Α' 188)]. Ορισμοί και πεδίο εφαρμογής.

1. Για τους σκοπούς του νόμου αυτού, ως "δημόσια επιχείρηση" νοείται κάθε ανώνυμη εταιρεία, στην οποία το ελληνικό δημόσιο δύναται να ασκεί άμεσα ή έμμεσα αποφασιστική επιρροή, λόγω της συμμετοχής του στο μετοχικό της κεφάλαιο ή της χρηματοοικονομικής συμμετοχής του ή των κανόνων που τη διέπουν.

2. Η άσκηση αποφασιστικής επιρροής από το ελληνικό δημόσιο τεκμαίρεται όταν το ελληνικό δημόσιο ή ... : α) είναι κύριοι μετοχών που εκπροσωπούν την απόλυτη πλειοψηφία του καταβεβλημένου μετοχικού κεφαλαίου της ή β) ελέγχουν την πλειοψηφία των δικαιωμάτων ψήφου στη γενική της συνέλευση ή γ) δύνανται

να διορίζουν το ήμισυ πλέον ενός των μελών του διοικητικού της συμβουλίου ή δ)
....

3. Ως "δημόσια επιχείρηση" νοείται και κάθε ανώνυμη εταιρεία συνδεδεμένη με άλλη δημόσια επιχείρηση κατά την έννοια του άρθρου 42ε παρ. 5 του κ.ν. 2190/1920, όπως ισχύει.

4. Το Κεφάλαιο Α' του νόμου αυτού εφαρμόζεται σε όλες τις δημόσιες επιχειρήσεις, στις οποίες δεν συμπεριλαμβάνονται οι εταιρείες για τις οποίες εφαρμόζεται το Κεφάλαιο Β'.

5. Το Κεφάλαιο Β' του νόμου αυτού εφαρμόζεται:

α) στις ανώνυμες εταιρείες των οποίων μετοχές έχουν εισαχθεί προς διαπραγμάτευση σε οργανωμένη αγορά (χρηματιστήριο), εφόσον το Δημόσιο ή τα νομικά πρόσωπα της παρ. 2 του παρόντος άρθρου εξακολουθούν να συμμετέχουν στο μετοχικό τους κεφάλαιο με οποιοδήποτε ποσοστό συμμετοχής,

β) στις ανώνυμες εταιρείες που είναι συνδεδεμένες με τις εισηγμένες εταιρείες της προηγούμενης περίπτωσης, κατά την έννοια του άρθρου 42ε παρ. 5 του κ.ν. 2190/1920,

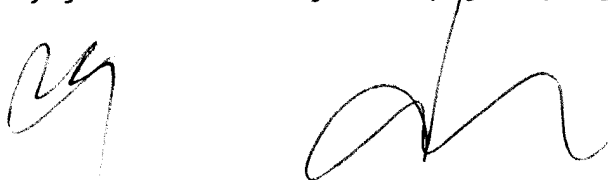
γ) στις ανώνυμες εταιρείες ως προς τις οποίες έχει αποφασιστεί η έναρξη διαδικασιών αποκρατικοποίησης δια της εισαγωγής μετοχών τους σε οργανωμένη αγορά, με απόφαση της Διυπουργικής Επιτροπής Αποκρατικοποιήσεων του ν. 3049/2002 (Α'212),

δ) στις ανώνυμες εταιρείες των οποίων το δικαίωμα διορισμού της πλειοψηφίας των μελών του διοικητικού συμβουλίου ή των οργάνων της διοίκησης ή το δικαίωμα άσκησης της διαχείρισης της επιχείρησης έχει μεταβιβασθεί εν όλω ή εν μέρει από το Δημόσιο σε τρίτους που δεν αποτελούν πρόσωπα της παραγράφου 2 του παρόντος άρθρου, με απόφαση της Διυπουργικής Επιτροπής Αποκρατικοποιήσεων του ν. 3049/2002 (Α'212) εφόσον το Δημόσιο ή νομικά πρόσωπα της παραγράφου 2 του παρόντος άρθρου εξακολουθούν να συμμετέχουν στο μετοχικό τους κεφάλαιο με οποιοδήποτε ποσοστό συμμετοχής.

6. ».

«Άρθρο 2 [όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 33 ν. 3697/2008 (Α'194)].
Οργάνωση, λειτουργία και διοίκηση της δημόσιας επιχείρησης.

1. Οι δημόσιες επιχειρήσεις οργανώνονται, λειτουργούν και διοικούνται σύμφωνα με το νόμο αυτόν, τις διατάξεις που διέπουν τις ανώνυμες εταιρείες και τυχόν



ειδικές διατάξεις που αφορούν καθεμία από αυτές, εφόσον δεν έρχονται σε αντίθεση με τις διατάξεις του νόμου αυτού.

2.

3. Οι περαιτέρω τροποποιήσεις των καταστατικών των δημοσίων επιχειρήσεων διέπονται αποκλειστικά από τις ρυθμίσεις του κ.ν. 2190/1920 (Α' 37), όπως ισχύει».

«Άρθρο 3 [όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 15 ν. 3483/2006 (Α' 169), το άρθρο 21 ν. 3581/2007 (Α'140), το άρθρο 33 ν. 3697/2008 (Α'194), το άρθρο 47 παρ.7β ν. 3943/2011 (Α' 66), το άρθρο 14 παρ. 1 ν. 3965/2011 (Α' 113) και το άρθρο 74 παρ. 8 ν. 4445/2016 (Α' 236)]. Διοικητικό Συμβούλιο.

1. 2. 3.

4. Ο πρόεδρος, ο διευθύνων σύμβουλος και τα μέλη του διοικητικού συμβουλίου, ..., ορίζονται και παύονται αζημίως για το Δημόσιο και για τη δημόσια επιχείρηση με κοινή απόφαση του Υπουργού Οικονομίας και Οικονομικών και του Υπουργού που εποπτεύει τη δημόσια επιχείρηση. 5. 6. 7. 8. 9. 10.».

«Κεφάλαιο Β'. Συμμετοχή του Δημοσίου σε εταιρείες εισηγμένες σε οργανωμένες αγορές.

Άρθρο 15. Πεδίο εφαρμογής.

Στο πεδίο εφαρμογής του παρόντος κεφαλαίου υπάγονται οι ανώνυμες εταιρείες της παρ. 5 του άρθρου 1.

Οι εταιρείες αυτές ευρίσκονται εκτός του, κατά τις ισχύουσες κάθε φορά διατάξεις, ευρύτερου δημόσιου τομέα».

19. Στον ν. 2190/1920 "Περί Ανωνύμων Εταιρειών" (Α'144), όπως κωδικοποιήθηκε με το β.δ. 174/1963 (Α'37) και τις μεταγενέστερες τροποποιήσεις του, ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«Άρθρο 42ε [όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 3 παρ. 1, 2 π.δ. 498/1987 (Α'236) και το άρθρο 2 παρ. 1 ν. 3487/2006 (Α'191)]. Ειδικές διατάξεις για ορισμένα στοιχεία του ισολογισμού και του λογαριασμού αποτελέσματα χρήσεως.

1. 2. 3. 4. 5. ... συνδεδεμένες επιχειρήσεις είναι: α. Οι επιχειρήσεις εκείνες μεταξύ των οποίων υπάρχει σχέση μητρικής επιχείρησης προς θυγατρική. Σχέση μητρικής επιχείρησης προς θυγατρική υπάρχει όταν μία επιχείρηση (μητρική): α.α. ή έχει την πλειοψηφία του κεφαλαίου ή των δικαιωμάτων ψήφου μιας άλλης (θυγατρικής) επιχείρησης, ... β.β. ή ..., γ.γ. ή συμμετέχει στο κεφάλαιο μιας άλλης επιχείρησης και έχει το δικαίωμα είτε άμεσα

είτε μέσω τρίτων να διορίζει ή να παύει την πλειοψηφία των μελών των οργάνων διοίκησης της επιχείρησης αυτής (θυγατρικής). δδ) ή έχει την εξουσία να ασκεί ή πράγματι ασκεί κυριαρχική επιρροή ή έλεγχο σε άλλη επιχείρηση (θυγατρική επιχείρηση), ή, με άλλη επιχείρηση (θυγατρική επιχείρηση), υπάγονται στην ενιαία διεύθυνση της μητρικής επιχείρησης. β. γ. δ.».

20. Στον ν. 4308/2014 «Ελληνικά Λογιστικά Πρότυπα, συναφείς ρυθμίσεις και άλλες διατάξεις» (Α'251) ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«Άρθρο 1. Πεδίο εφαρμογής. 1. Για την εφαρμογή των ρυθμίσεων αυτού του νόμου λαμβάνονται υποχρεωτικά υπόψη οι ορισμοί του παραρτήματος Α'».

«Άρθρο 38. Καταργούμενες και τροποποιούμενες διατάξεις. 1. 2. 3. Για περιόδους που αρχίζουν μετά την 31η Δεκεμβρίου 2014, παύουν εφεξής να ισχύουν α) ... τα άρθρα 42β έως 43, ... του κ.ν. 2190/1920. 4. 5. ... α) ... β) Παραπομπή στην παρ. 5 του άρθρου 42ε του κ.ν. 2190/1920 θεωρείται ότι αναφέρεται στο άρθρο 32 του παρόντος νόμου. γ) 6.».

«Άρθρο 32 [όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 41 παρ. 5 ν.4410/2016 (Α'141)]. Προϋποθέσεις υποχρεωτικής ενοποίησης.

1) ...

2) Μια μητρική οντότητα συντάσσει ενοποιημένες χρηματοοικονομικές καταστάσεις για την ίδια και κάθε άλλη οντότητα, εάν για την εν λόγω μητρική οντότητα ισχύει οποιοδήποτε από τα παρακάτω (α) έως (ε):

α) Έχει την πλειοψηφία των δικαιωμάτων ψήφου των μετόχων, εταίρων ή μελών της άλλης οντότητας (θυγατρική οντότητα).

β) Έχει το δικαίωμα να διορίζει ή να παύει την πλειοψηφία των μελών του διοικητικού, διαχειριστικού ή εποπτικού οργάνου της άλλης οντότητας (θυγατρική οντότητα) και είναι ταυτόχρονα μέτοχος, εταίρος ή μέλος αυτής της οντότητας.

γ) ...

δ) Είναι μέτοχος, εταίρος ή μέλος της άλλης οντότητας και είτε: δ1)... δ2) ισχύουν αθροιστικά οι κατωτέρω προϋποθέσεις:

δ2.1) Η πλειοψηφία των μελών των διοικητικών, διαχειριστικών ή εποπτικών οργάνων της οντότητας αυτής (θυγατρικής οντότητας) που είχαν τη διοίκηση..., έχει διοριστεί μόνο ως αποτέλεσμα της άσκησης των δικαιωμάτων ψήφου αυτής.

δ2.2) Τα δικαιώματα ψήφου που κατέχονται από τη μητρική οντότητα αντιπροσωπεύουν τουλάχιστον το 20% των συνολικών δικαιωμάτων ψήφου στη θυγατρική οντότητα.

δ2.3) Κανένα τρίτο μέρος δεν έχει τα δικαιώματα που αναφέρονται στα σημεία α', β' ή γ' της παρούσας παραγράφου, αναφορικά με αυτή την οντότητα (θυγατρική οντότητα). ε) Έχει την εξουσία να ασκεί ή πράγματι ασκεί κυριαρχική επιρροή ή έλεγχο στην άλλη οντότητα (θυγατρική οντότητα).

3. 4. 5. 6. 7. 8. 9.».

Στο Παράρτημα Α «Ορισμοί» αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«Μητρική επιχείρηση (Parent company): Η οντότητα που ελέγχει μία ή περισσότερες θυγατρικές οντότητες.

Οντότητα (Entity): Οντότητα είναι κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο ή ένωση προσώπων, με ή χωρίς νομική προσωπικότητα, επιχείρηση ή οργανισμός κερδοσκοπικού ή μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα, που ανήκει στον ιδιωτικό ή στον δημόσιο τομέα.

Συγγενής οντότητα (Associated entity): Συγγενής οντότητα είναι μια οντότητα στην οποία συμμετέχει μια άλλη οντότητα και επί της οποίας η άλλη οντότητα ασκεί ουσιώδη επιρροή στις λειτουργίες και χρηματοοικονομικές πολιτικές της. Η συγγενής οντότητα δεν είναι ούτε θυγατρική ούτε κοινοπραξία για την άλλη οντότητα.

Συνδεδεμένο μέρος (Related party): Είναι: α)... β) Μια οντότητα είναι συνδεδεμένη με την καταρτίζουσα οντότητα, αν ισχύει μία από τις παρακάτω προϋποθέσεις: β1) Η οντότητα και η καταρτίζουσα οντότητα είναι μέλη του ίδιου ομίλου (που σημαίνει ότι κάθε μητρική, θυγατρική και αδελφή θυγατρική είναι συνδεδεμένα μέρη μεταξύ τους). β2) Οποιαδήποτε οντότητα είναι συγγενής ή κοινοπραξία της άλλης οντότητας (ή ενός μέλους ομίλου στον οποίο η άλλη οντότητα είναι μέλος). ...».

Ερμηνεία και εφαρμογή των διατάξεων.

Από τις προπαρατιθέμενες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό, και την υπαγωγή σε αυτές των πραγματικών περιστατικών που εκτίθενται στο Ιστορικό της παρούσας, συνάγονται τα ακόλουθα:

21. Στο πεδίο εφαρμογής του Κεφαλαίου Α' υπάγονται, κατ' αρχήν, όλες οι δημόσιες επιχειρήσεις όπως προσδιορίζονται στο άρθρο 1 παρ. 1 και 2 του νόμου. Ως «δημόσιες επιχειρήσεις» του Κεφαλαίου Α' του ν. 3429/2005 νοούνται αφενός οι «δημόσιες εταιρείες», των οποίων το μετοχικό κεφάλαιο ανήκει εξ ολοκλήρου στο Δημόσιο ή σε δημόσιους

φορείς και αφετέρου οι εταιρείες «μικτής οικονομίας», στις οποίες συμμετέχουν τόσο το Δημόσιο όσο και ιδιώτες, εφόσον πάντως το Δημόσιο διατηρεί αυξημένα δικαιώματα λόγω πλειοψηφικής συμμετοχής στο μετοχικό κεφάλαιο ή λόγω πλειοψηφίας δικαιωμάτων ψήφου στη γενική συνέλευση ή λόγω πλειοψηφικής συμμετοχής στη διοίκηση της εταιρείας. Βασικό κριτήριο της υπαγωγής στην έννοια της δημόσιας επιχείρησης αναδεικνύεται η υπαγωγή στον ιδιοκτησιακό έλεγχο του Δημοσίου, ανεξάρτητα από καθεστώς δημοσίου, ιδιωτικού ή μικτού δικαίου που διέπει ορισμένη μορφή οργάνωσης της επιχειρηματικής δραστηριότητας.

22. Σύμφωνα με την παράγραφο 4 του άρθρου 1 ν. 3429/2005, το Κεφάλαιο Α' του νόμου εφαρμόζεται σε όλες τις δημόσιες επιχειρήσεις, στις οποίες δεν συμπεριλαμβάνονται οι εταιρείες για τις οποίες εφαρμόζεται το Κεφάλαιο Β'.

Κατά συνέπεια, από την υπαγωγή στο Κεφάλαιο Α' Ν. 3429/2005 εξαιρούνται, μεταξύ άλλων, οι ανώνυμες εταιρείες των οποίων μετοχές έχουν εισαχθεί προς διαπραγμάτευση σε οργανωμένη αγορά (χρηματιστήριο) και στο μετοχικό κεφάλαιο των οποίων εξακολουθεί να συμμετέχει, με οποιοδήποτε ποσοστό, το Δημόσιο (ή τα νομικά πρόσωπα της παραγράφου 2 του άρθρου 1), καθώς και οι ανώνυμες εταιρείες που είναι συνδεδεμένες με τις εισηγμένες εταιρείες της προηγούμενης περίπτωσης, κατά την έννοια του άρθρου 42ε παρ. 5 του κ.ν. 2190/1920.

23. Περαιτέρω, συνδεδεμένες επιχειρήσεις κατά την έννοια του άρθρου 42ε παρ. 5 κ.ν. 2190/1920, ήδη άρθρου 32 ν. 4308/2014 (βλ. και Παράρτημα Α' ιδίου νόμου), που ισχύει κατά τον κρίσιμο χρόνο, υφίστανται, μεταξύ άλλων περιπτώσεων, στη διμελή εκείνη σχέση κατά την οποία μία ανώνυμη εταιρεία – «οντότητα» έχει την πλειοψηφία των δικαιωμάτων ψήφου των μετοχών άλλης οντότητας (θυγατρική οντότητα) ή έχει το δικαίωμα να διορίζει ή να παύει την πλειοψηφία των μελών του διοικητικού οργάνου της άλλης οντότητας (θυγατρική οντότητα) και είναι ταυτόχρονα μέτοχος αυτής της οντότητας ή είναι μέτοχος της άλλης οντότητας και η πλειοψηφία των μελών του διοικητικού οργάνου της οντότητας αυτής (θυγατρικής οντότητας) έχει διοριστεί μόνο ως αποτέλεσμα της άσκησης των δικαιωμάτων ψήφου αυτής, τα δε δικαιώματα ψήφου που κατέχονται από τη μητρική οντότητα αντιπροσωπεύουν



τουλάχιστον το 20% των συνολικών δικαιωμάτων ψήφου στη θυγατρική οντότητα και κανένα τρίτο μέρος δεν διαθέτει τα δικαιώματα αυτά αναφορικά με τη θυγατρική οντότητα.

Για να υφίσταται, δε, σχέση μεταξύ μητρικής και θυγατρικής οντότητας, αρκεί να ισχύει μία από τις παραπάνω περιπτώσεις.

24. Η εταιρεία ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. και η εταιρεία ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ είναι ανώνυμες εταιρείες συνδεδεμένες κατά την έννοια του άρθρου 32 του ν. 4308/2014, καθότι η εταιρεία ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. τελεί σε σχέση θυγατρικής - μητρικής με την ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ. Η τελευταία συμμετέχει στο μετοχικό κεφάλαιο της πρώτης με ποσοστό άνω του 50% και εξ αυτής της αιτίας έχει την πλειοψηφία των δικαιωμάτων ψήφου των μετοχών της ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. Δεδομένου, δε, ότι η ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε. έχει εισαχθεί προς διαπραγμάτευση σε οργανωμένη αγορά (χρηματιστήριο), εμπίπτουσα στο πεδίο εφαρμογής του Κεφαλαίου Β΄ του ν. 3429/2005, η εταιρεία ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ υπάγεται, κατά τη διάταξη του άρθρου 1 παρ. 5 περ. β΄ του ν. 3429/2005, και αυτή στο κεφάλαιο Β του ιδίου νόμου.

Το γεγονός της μετοχικής/πλειοψηφικής σύνδεσης της ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ με την εισηγμένη ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε., που εξασφαλίζει στην πρώτη έλεγχο των δικαιωμάτων ψήφου των μετοχών της δεύτερης, αποτελεί, κατά τη γνώμη που επικράτησε στο Τμήμα, επαρκή αιτία για την υπαγωγή της πρώτης στο Κεφάλαιο Β΄ του ν. 3429/2005. Τούτο διότι η ευρύτητα της διατύπωσης της διάταξης της περίπτωσης β΄ της παραγράφου 5 του άρθρου 1 ν. 3429/2005, καλύπτουσα όλα τα είδη συμμετοχικής σύνδεσης μεταξύ των αναφερόμενων σε αυτή εταιρειών, του νόμου μη διακρίνοντος ως προς το είδος της σύνδεσης, επιτρέπει την υπαγωγή της ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ στο Κεφάλαιο Β΄ ν. 3429/2005, ως εταιρείας συνδεδεμένης με εισηγμένη (ΑΔΜΗΕ Συμμετοχών Α.Ε.), στο μετοχικό κεφάλαιο της οποίας συμμετέχει το Δημόσιο, που, και αυτή, υπάγεται στο εν λόγω Κεφάλαιο. Ο δε κατ' αρχήν χαρακτήρας της ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ ως δημόσιας επιχείρησης του άρθρου 1 παρ. 1 και παρ. 2 ν. 3429/2005, λόγω της μονομετοχικής θέσης του Δημοσίου σε αυτήν (και η εξ αυτού του λόγου υπαγωγή στο Κεφάλαιο Α΄

Ν. 3429/2005), αίρεται εν όψει των παραπάνω περιστατικών εταιρικής σύνδεσης.¹⁵

25. Το παραπάνω συμπέρασμα δεν επηρεάζεται από τις επισημάνσεις της Διοίκησης, όπως αναφέρονται στο Ιστορικό (σημεία 15, 17 παρούσας), οι οποίες και έχουν ληφθεί υπόψη κατά την εξαγωγή του, αν και αλυσιτελώς προβάλλονται.

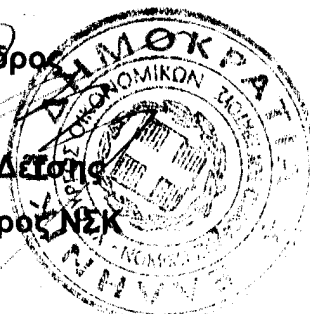
Απάντηση.

26. Σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, στο ερώτημα που υποβλήθηκε, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Α1 Διακοπών) γνωμοδοτεί, ομόφωνα, ως εξής: η ΔΕΣ ΑΔΜΗΕ Α.Ε. υπάγεται στο Κεφάλαιο Β' του ν. 3429/2005, ως πληρούσα τα κριτήρια της περίπτωσης β' της παραγράφου 5 του άρθρου 1 του νόμου αυτού, σε συνδυασμό με την περίπτωση α' της ίδιας παραγράφου, άρθρου και νόμου.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 14 Νοεμβρίου 2018

Ο Πρόεδρος
Στέφανος Δεϊτοής
Αντιπρόεδρος ΝΣΚ



Ο Εισηγητής
Αλέξανδρος Σταυράκης
Πάρεδρος ΝΣΚ

¹⁵ Πρβλ. ΝΣΚ 286/2015: «... οι διατάξεις των άρθρων 1 και 19 του Κεφαλαίου Α' του ν. 3429/2005 ουδέποτε απώλεσαν την ισχύ τους ... για την υπαγωγή στο πεδίο της εφαρμογής τους διαφόρων, ποικίλης μορφής, δημοσίων επιχειρήσεων, ως τοιούτων νοουμένων, κατ' άρθρο 1 παρ. 1 αυτού, και των ανωνύμων εταιρειών... εφόσον εξ άλλου νομικού λόγου δεν εξαιρείται και εμποδίζεται η υπαγωγή τους στο Κεφάλαιο Α' ν. 3429/2005, ...».