

ΑΠΟ ΤΗ ΘΕΩΡΙΑ ΣΤΗΝ ΠΡΑΞΗ

Μελέτη Πραγματικών Υποθέσεων





ΥΠΟΘΕΣΗ 1

- Το 2010 ο Ομόρρυθμος εταίρος μιας Ε.Ε. αποχωρεί με εξώδικη καταγγελία. Δεν εισήλθε νέος Ομόρρυθμος Εταίρος (εντός 2 μηνών) και η εταιρεία λύθηκε. Το αρμόδιο δικαστήριο ορίζει τον λογιστή ως εκκαθαριστή, ο οποίος παραιτείται με έγγραφο προς την εταιρεία και το ΓΕΜΗ.
- **ΕΡΩΤΗΜΑΤΑ:** Ποιος ο εκκαθαριστής της εν λόγω εταιρείας;

Ποιες οι ενέργειες των λοιπών εταίρων και ποιες της ΥΓΕΜΗ;



ΕΝΕΡΓΕΙΕΣ ΥΠΟΘΕΣΗΣ 1

- Μελέτη του άρθρου 281 του Ν. 4072/2012
- Έλεγχος στη μερίδα της εταιρείας → Απογραφή σε κατάσταση λύσης και εκκαθάρισης
- Καταχωρίζονται στο ΓΕΜΗ η εξώδικη καταγγελία αποχώρησης του ομορρύθμου εταίρου, και της δικαστικής απόφασης ορισμού εκκαθαριστή.
- Η αίτηση παραίτησης εκκαθαριστή που ορίστηκε δικαστικώς υποβάλλεται στο δικαστήριο το οποίο τον όρισε και το οποίο θα πρέπει είτε να την αποδεχτεί (έκδοση νέας απόφασης/αντικατάσταση), είτε να την απορρίψει.



ΥΠΟΘΕΣΗ 2

- Σύσταση μιας Ο.Ε από δύο εταίρους το 2015.
- Πεθαίνει ο ένας εταίρος τον Μάρτιο 2016.
- Προβλέπεται στο καταστατικό η συνέχιση της εταιρείας από τους κληρονόμους.

- **Ερώτημα: Η εταιρεία λύεται κατά το άρθρο 267 του ν.4072/12 ;**



ΕΝΕΡΓΕΙΕΣ ΥΠΟΘΕΣΗΣ 2

- Έλεγχος καταστατικού, άρθρο περί λύσης.
Π.χ. αναφέρεται: «ο θάνατος ενός των εταίρων δεν θα λύνει την εταιρεία, αλλά αυτή θα συνεχίζεται απ' τους απομεινάντες εταίρους και τους κληρονόμους του θανόντος»
- Οι κληρονόμοι εισέρχονται **αυτοδίκαια** στη θέση του (εκτός όσων αποποιήθηκαν την κληρονομιά)
- Τροποποίηση καταστατικού και καταχώριση ΓΕΜΗ
- **Η εταιρεία ουδέποτε κατέστη μονοπρόσωπη** (δεν εφαρμόζεται το άρθρο 267 του Ν. 4072/2012).
- Σχετικά με την εξ' αδιαθέτου κληρονομική διαδοχή, η ΥΓΕΜΗ εξετάζει μόνο την α' τάξη.



ΥΠΟΘΕΣΗ 3

- Ετερόρρυθμη Εταιρεία είναι σε καθεστώς λύσης και εκκαθάρισης.
- **ΕΡΩΤΗΜΑ:**
Υπάρχει η δυνατότητα αύξησης /μείωσης του Μετοχικού Κεφαλαίου της εταιρείας, ή εξόδου/εισόδου εταίρου;



Απάντηση Υπόθεσης 3

- Υπ. αριθ. Κ2-1493/11-4-2014 (ΑΔΑ: ΒΙΗ2Φ-Υ2Ε) Εγκύκλιος με θέμα «ΠΑΡΟΧΗ ΟΔΗΓΙΩΝ ΚΑΙ ΔΙΕΥΚΡΙΝΗΣΕΩΝ ΑΝΑΦΟΡΙΚΑ ΜΕ ΤΗ ΛΥΣΗ ΚΑΙ ΘΕΣΗ ΣΕ ΕΚΚΑΘΑΡΙΣΗ ΕΤΑΙΡΕΙΩΝ ΥΠΟΧΡΕΩΝ ΕΓΓΡΑΦΗΣ ΣΤΟ ΓΕΜΗ» έχουν δοθεί λεπτομερείς οδηγίες για τον χειρισμό θεμάτων λύσης εταιρείας και θέσης σε εκκαθάριση.
- Η εταιρεία μετά τη θέση σε εκκαθάριση λειτουργεί πλέον μόνο για τους σκοπούς της εκκαθάρισης.
- Οι εκκαθαριστές μπορούν να προβούν σε κεφαλαιοποίηση μέρους των υποχρεώσεων της Εταιρείας προς εταίρο (αφού προηγηθεί σύμφωνη γνώμη της εταιρείας για κεφαλαιοποίηση) μόνο στην περίπτωση που η εν λόγω πράξη εξυπηρετεί την διαδικασία και τους σκοπούς της εκκαθάρισης.



Απάντηση Υπόθεσης 3β

- **Μείωση κεφαλαίου δεν επιτρέπεται**, καθώς δεν εξυπηρετεί τις ανάγκες της εκκαθάρισης.
- **Παράλληλη Έξοδος και Είσοδος νέου εταίρου δε γίνεται**, καθώς δεν αλλάζει η μετοχική σύνθεση, οπότε δεν εξυπηρετεί σε κάτι την εκκαθάριση
- **Μεμονωμένη είσοδος εταίρου επιτρέπεται** (νέα εισφορά)
- **Μεμονωμένη έξοδος εταίρου δεν επιτρέπεται** (θα πρέπει να λάβει την αξία της συμμετοχής του)



Υπόθεση 4

- Αναβίωση Ο.Ε. η οποία έχει υποβάλει στο Γ.Ε.ΜΗ. ισολογισμό περάτωσης της εκκαθάρισης, δύναται;



Απάντηση Υπόθεσης 4

- Εφόσον ολοκληρώθηκε η εκκαθάριση και η εταιρεία έχει διαγραφεί από το ΓΕΜΗ, δεν είναι δυνατό να καταχωρισθεί εκ των υστέρων οποιαδήποτε μεταβολή
- Εγγράφεται εκ νέου στο ΓΕΜΗ, ακολουθώντας τη διαδικασία που ορίζει το άρθρου 12, ν.3419/2005 (δικαστική απόφαση)
- Εάν εκδοθεί θετική δικαστική απόφαση ή απόφαση ασφαλιστικών μέτρων, η εταιρεία εγγράφεται σε καθεστώς λύσης και εκκαθάρισης και υποβάλλεται από τους εκκαθαριστές εκ νέου ισολογισμός έναρξης και περάτωσης της εκκαθάρισης.



ΥΠΟΘΕΣΗ 5

- Ο.Ε. ορισμένου χρόνου έληξε η διάρκειά της την 30/8/2016, όμως συνεχίζει να λειτουργεί μέχρι σήμερα.

ΕΡΩΤΗΜΑ: Ισχύουν οι διατάξεις του άρθρου 769ΑΚ για «σιωπηρή λειτουργία» της εταιρείας μετά τη λήξη;



Απάντηση Υπόθεσης 5

- Άρθ. 259, Ν.4072/12 «*Η Ομόρρυθμη εταιρεία λύεται: α) με την πάροδο του χρόνου διάρκειας*».
- Δεν μπορούν να εφαρμοσθούν οι διατάξεις του 769 ΑΚ για «σιωπηρή λειτουργία» της εταιρείας μετά τη λήξη, το άρθ. 249 Ν. 4072/2012 ορίζει ότι **ΜΟΝΟ** «Εφόσον δεν υπάρχει ειδική ρύθμιση στο παρόν κεφάλαιο, εφαρμόζονται στην ομόρρυθμη εταιρεία οι διατάξεις του αστικού κώδικα για την εταιρεία...» .
- Η ΥΓΕΜΗ αλλάζει αυτεπάγγελτα (κατά το άρθ. 11 του ν. 3419/2005) την κατάσταση της εταιρείας.



ΥΠΟΘΕΣΗ 6

- **Άρθρο καταστατικού Ο.Ε:** *«Σε περίπτωση λύσης της εταιρείας προ του καθορισμένου χρόνου διάρκειας ή μετά αυτόν, θα ρευστοποιείται όλο το ενεργητικό και θα διανέμεται ανάλογα με τη μερίδα συμμετοχής των εταιρών».*
- **ΕΡΩΤΗΜΑ:** Ακολουθείτε μετά τη λύση το στάδιο της εκκαθάρισης για την εν λόγω εταιρεία;



Απάντηση Υπόθεσης 6

- Υπ' αριθ. πρωτ. 68293/24-6-2015 Εγκύκλιος:

Όταν μία προσωπική εταιρεία (ΟΕ, ΕΕ) έχει λυθεί χωρίς τη λύση της να ακολουθήσει το στάδιο της εκκαθάρισης διότι οι εταίροι έχουν συμφωνήσει διαφορετικά (βάσει της παρ. 1 άρθρου 268 του ν. 4072/2012), στην πράξη σημαίνει ότι:

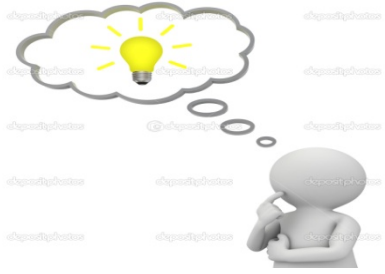
α) στο καταστατικό προβλέπεται η δυνατότητα να αναφέρεται στο συμφωνητικό λύσης τον τρόπο διανομής της εταιρικής περιουσίας και την κάλυψη τυχόν υποχρεώσεων προς τρίτους

β) το ίδιο το καταστατικό περιλαμβάνει προβλέψεις για τη διανομή της εταιρικής περιουσίας και την κάλυψη των υποχρεώσεων προς τρίτους σε περίπτωση λύσης της εταιρείας.



ΥΠΟΘΕΣΗ 7

- Έξοδος εταίρου εταιρείας με καταγγελία, που έχει νόμιμα κοινοποιηθεί
- Όμως το καταστατικό προβλέπει: «ο διαχειριστής έχει το δικαίωμα να αποφασίζει την είσοδο ή την έξοδο κάθε νέου μέλους εις την εταιρεία μετά από δική του απόφαση»,
- **ΕΡΩΤΗΜΑ: Ισχύει η έξοδος εταίρου με καταγγελία;**



Απάντηση Υπόθεσης 7

- Άρθρο 261, ν.4072/2012 **Εκούσια έξοδος εταίρου**, «1. ο εταίρος μπορεί με δήλωσή του προς την εταιρεία και τους λοιπούς εταίρους να εξέλθει από την εταιρεία, εκτός αν προβλέπεται διαφορετικά στην εταιρική σύμβαση».
- Το αναφερθέν δικαίωμα του διαχειριστή της υπόθεσης 7 είναι **καταχρηστικό** των δικαιωμάτων και υποχρεώσεων διαχείρισης του άρθ. 254 του ν.4072/2012



ΥΠΟΘΕΣΗ 8

- Ο.Ε. με εταίρους συζύγους
- Θάνατος του συζύγου
- Πρόβλεψη του καταστατικού για συνέχεια της εταιρείας από τους κληρονόμους
- Μοναδική κληρονόμος η σύζυγος
- **ΕΡΩΤΗΜΑ: Πως συνεχίζει η εταιρεία;**



ΑΠΑΝΤΗΣΗ ΥΠΟΘΕΣΗΣ 8

- Άρθρο 260, Ν.4072/2012 - Γεγονότα που επιφέρουν την έξοδο του εταίρου. 1. *«Ο θάνατος, η πτώχευση και η υποβολή σε δικαστική συμπαράσταση εταίρου επιφέρουν την έξοδο του από την εταιρεία εκτός αν προβλέπεται διαφορετικά στην εταιρική σύμβαση».*
- Το καταστατικό προβλέπει τη συνέχιση της εταιρείας από τους κληρονόμους.
- Όμως μοναδική κληρονόμος + εναπομένουσα εταίρος η σύζυγος → **Ισχύ άρθ. 267, Ν. 4072/12**
Μονοπρόσωπη Ο.Ε



ΥΠΟΘΕΣΗ 9

- Σύσταση Ε.Ε .το **2000**
- Τελευταία τροποποίηση καταστατικού το **2009**
(βιβλ. Πρωτοδικείου)
- Θάνατο Ομόρρυθμου εταίρου το **2012**
- **ΕΡΩΤΗΜΑΤΑ:**
 - Σε τι κατάσταση θα απογραφεί η εταιρεία; Ποιοι οι εκκαθαριστές;
 - Αν ο θάνατος του Ομορρύθμου επήλθε το 2010 σε τι κατάσταση θα απογραφεί σήμερα η εταιρεία;



ΑΠΑΝΤΗΣΗ ΥΠΟΘΕΣΗΣ 9α

- Απογραφή στο ΓΕΜΗ σε καθεστώς Λύσης & Εκκαθάρισης
 - Αρθρ. 294 ν.4072/2012: ο εν λόγω νόμος (4072/2012) εφαρμόζεται και στις εταιρίες που κατά τον χρόνο εφαρμογής του δεν τελούσαν σε εκκαθάριση ή πτώχευση, σε εκείνες δηλ. που λειτουργούν κανονικά.
 - Άρθ. 281, ν.4072/2012 Λύση της εταιρείας
 1. Σε περίπτωση ... θανάτου του μοναδικού ομόρρυθμου εταίρου, η Ε.Ε λύεται, εκτός αν με τροποποίηση της εταιρικής σύμβασης, που πρέπει να καταχωρισθεί μέσα σε 4 μήνες στο Γ.Ε.ΜΗ., ένας από τους ετερόρρυθμους εταίρους καταστεί ομόρρυθμος εταίρος ή αν εισέλθει στην εταιρεία νέος εταίρος ως ομόρρυθμος. Κατά τα λοιπά εφαρμόζεται το άρθρο 259.



ΑΠΑΝΤΗΣΗ ΥΠΟΘΕΣΗΣ 9β

2. Αν μετά τη λύση της ετερόρρυθμης εταιρείας ακολουθήσει εκκαθάριση, καθήκοντα **εκκαθαριστή ασκεί και ο ετερόρρυθμος εταίρος**, εκτός αν προβλέπεται διαφορετικά στην εταιρική σύμβαση.

- Πριν το 2011 ο θάνατος εταίρου, σε ισχύ οι διατάξεις του ΑΚ με τις οποίες θάνατος εταίρου = λύση εταιρείας



ΥΠΟΘΕΣΗ 10

- **Καταστατικό, άρθρο για ΕΙΣΦΟΡΕΣ αναφέρει:**
*«Σε περίπτωση που οποιοσδήποτε από τους εταίρους καθυστερήσει υπαίτια την καταβολή της εισφοράς του πέραν του ως άνω οριζόμενου χρονικού διαστήματος (το αργότερο ένα μήνα μετά την δημοσίευση της εταιρείας στην ΥΓΕΜΗ), θεωρείται ότι αυτός **εξέρχεται αυτοδικαίως της εταιρείας**, χωρίς να απαιτείται η έκδοση σχετικής δικαστικής απόφασης. Στην περίπτωση αυτή η εταιρεία συνεχίζεται μεταξύ των υπολοίπων εταίρων».*

ΕΡΩΤΗΜΑ : Υφίσταται η έξοδος του εταίρου;



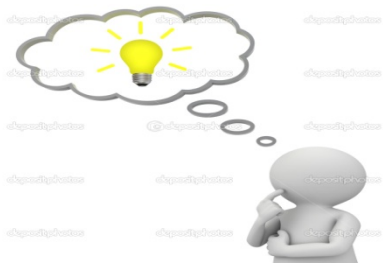
ΑΠΑΝΤΗΣΗ ΥΠΟΘΕΣΗΣ 10

- Άρθ. 260, του ν. 4072/12 «Γεγονότα που επιφέρουν την έξοδο του εταίρου»
 1. Ο θάνατος, η πτώχευση και η υποβολή σε δικαστική συμπαράσταση εταίρου επιφέρουν την έξοδο του από την εταιρεία, εκτός αν προβλέπεται διαφορετικά στην εταιρική σύμβαση.
 2. Η εταιρική σύμβαση μπορεί να προβλέπει και άλλα γεγονότα που συνεπάγονται την έξοδο του εταίρου.
- Αυτοδίκαια εξέρχεται (προσοχή άρθ. 267, ν.4072/12)



ΥΠΟΘΕΣΗ 11

- Ετερόρρυθμη Εταιρεία με δύο εταίρους
- Στο καταστατικό προβλέπεται η λύση της εταιρείας μετά από καταγγελία του ενός εκ των δύο εταίρων.
- **ΕΡΩΤΗΜΑΤΑ:**
 - A) Η εταιρεία λύεται με καταγγελία;
(χωρίς επίκληση σπουδαίου λόγου)
 - B) σε τι καθεστώς συνεχίζει στο ΓΕΜΗ;



ΑΠΑΝΤΗΣΗ ΥΠΟΘΕΣΗΣ 11

- **Εγκύκλιος 108817/2015:**
 - Άρθρο 259 του ν. 4072/20121 αναφέρει ότι στην εταιρική σύμβαση μπορεί να προβλέπονται και άλλοι λόγοι λύσης της εταιρείας πέραν των ρητά αναφερόμενων στο νόμο. Όπως: α) η περίπτωση καταγγελίας της εταιρικής σύμβασης προσωπικής εταιρείας από έναν από τους εταίρους και β) η περίπτωση λύσης της εταιρείας λόγω θανάτου εταίρου.
- Με την καταγγελία η εταιρεία λύεται και τίθεται σε εκκαθάριση. Στο ΓΕΜΗ καταχωρίζεται η καταγγελία του εταίρου και η κατάσταση της εταιρείας μεταβάλλεται από «ενεργή» σε «λύση & εκκαθάριση»



ΥΠΟΘΕΣΗ 12

- Συνέχιση Ο.Ε δύο εταίρων με τους κληρονόμους:
- ΕΡΩΤΗΜΑΤΑ:
 - Καταχωρίζονται διαθήκη & πιστοποιητικό δημοσίευσης της διαθήκης από αρμόδιο δικαστήριο;
 - Ισχύει το άρθρου 267 ν.4072/12 (Μονοπρόσωπη ΟΕ);
 - Τι ισχύει αναφορικά με το άρθρο 265 ν.4072/12 και τις προθεσμίες για την είσοδο εταίρου που κληρονόμησε μερίδια;




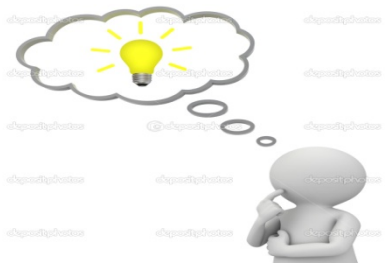
ΑΠΑΝΤΗΣΗ ΥΠΟΘΕΣΗΣ 12 (α)

- Στο ΓΕΜΗ δεν καταχωρίζονται η διαθήκη θανόντα εταίρου Ο.Ε, ούτε τα σχετικά πιστοποιητικά που εκδίδονται από τα αρμόδια δικαστήρια αναφορικά με την ύπαρξη διαθήκης.
- **Καταχωρίζονται το πιστοποιητικό θανάτου και το τροποποιημένο καταστατικό της εταιρίας με την είσοδο του/των κληρονόμου/ων στην Ο.Ε εφόσον προβλέπεται η συνέχιση της με τους κληρονόμους του θανόντα εταίρου, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 260 του ν.4072/2012**



ΑΠΑΝΤΗΣΗ ΥΠΟΘΕΣΗΣ 12 (β)

- Το **άρθρου 267 ν.4072/12** ισχύ μόνο στην περίπτωση θανάτου εταίρου, εφόσον στην εταιρική σύμβαση δεν προβλέπεται διαφορετικά, όπως ορίζει το **άρθρο 260**.
- Το **άρθρο 265** του ν. 4072/2012 προβλέπει ότι:
 1. Σε περίπτωση συνέχισης της εταιρείας με τους κληρονόμους θανόντος εταίρου κάθε κληρονόμος μπορεί να εξαρτήσει την παραμονή του στην εταιρεία από το αν θα λάβει τη θέση ετερόρρυθμου εταίρου. Εφόσον οι εταίροι δεν κάνουν δεκτή την πρόταση, ο κληρονόμος μπορεί να εξέλθει.
 2. Τα ανωτέρω δικαιώματα μπορεί να ασκήσει ο κληρονόμος μέσα σε προθεσμία τριάντα ημερών από την αποδοχή της κληρονομίας ή την απώλεια του δικαιώματος για την αποποίηση της. 



ΑΠΑΝΤΗΣΗ ΥΠΟΘΕΣΗΣ 12 (γ)



ΑΚ1847: «Ο κληρονόμος μπορεί να αποποιηθεί την κληρονομιά μέσα σε προθεσμία τεσσάρων μηνών που αρχίζει από τότε που έμαθε την επαγωγή και το λόγο της. Στην επαγωγή από διαθήκη η προθεσμία δεν αρχίζει πριν από τη δημοσίευση της διαθήκης».

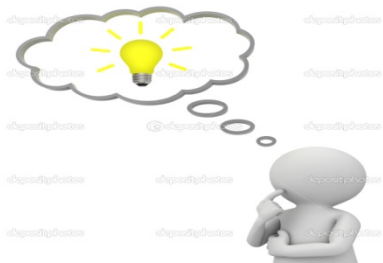
ΑΚ1850: «η αποποίηση είναι άκυρη αν γίνει μετά την πάροδο της προθεσμίας για αποποίηση. Αν περάσει η προθεσμία, η κληρονομιά θεωρείται ότι έχει γίνει αποδεκτή».

Η προθεσμία που ορίζει το άρθρο 265 του ν.4072/2012 ορίζεται αυστηρώς στο τετράμηνο, διαφορετικά η ΟΕ λύεται κατά το άρθρο 267 του 4072/2012.



ΥΠΟΘΕΣΗ 13

- Σε ποια περίπτωση καταχωρίζεται η Κοινοπραξία στο ΓΕΜΗ: Αναπτύξτε την απάντησή σας.



ΑΠΑΝΤΗΣΗ ΥΠΟΘΕΣΗΣ 13

- Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 293 του ν. 4072/2012 και συγκεκριμένα την παρ. 3 αυτού, στο ΓΕΜΗ καταχωρίζονται υποχρεωτικά εκείνες οι κοινοπραξίες που ασκούν εμπορική δραστηριότητα. Με την εγγραφή τους στο ΓΕΜΗ, οι κοινοπραξίες οι οποίες ασκούν εμπορική δραστηριότητα αποκτούν νομική προσωπικότητα και εφαρμόζονται σε αυτές κατ' αναλογία οι διατάξεις για τις ομόρρυθμες εταιρείες. Κοινοπραξία η οποία δεν ασκεί εμπορική δραστηριότητα εγγράφεται προαιρετικά στο Γ.Ε.ΜΗ., οπότε και αποκτά ικανότητα δικαίου και πτωχευτική ικανότητα ως ένωση προσώπων.
- Εφόσον από το καταστατικό της κοινοπραξίας την οποία αφορά το ερώτημα προκύπτει σαφώς ότι δεν ασκεί η ίδια εμπορική δραστηριότητα ανεξάρτητα από αυτή των μελών της αλλά απλώς συντονίζει, οργανώνει και διοικεί την εμπορική ή οικονομική δραστηριότητα αυτών, φαίνεται από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων ότι η εγγραφή της στο Γ.Ε.ΜΗ. δεν είναι υποχρεωτική.

ΤΕΛΟΣ

