

Από Δικηγορικό Γραφείο

Προς :

Αθήνα, 21 Νοεμβρίου 2005

ΘΕΜΑ ΠΡΟΣ ΔΙΕΡΕΥΝΗΣΗ : ΚΑΤΑΡΤΙΣΗ ΣΥΜΒΑΣΕΩΣ ΠΡΟΣ ΔΙΟΡΙΣΜΟ ΕΙΔΙΚΟΥ ΔΙΑΠΡΑΓΜΑΤΕΥΤΗ ΣΤΟ ΧΡΗΜΑΤΙΣΤΗΡΙΟ

Νομοθεσία :

1. Ειδικός διαπραγματευτής μετοχών στο Χρηματιστήριο (άρθρο 22 Α ν. 1806/1998 όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του με το άρθρο 5 ν. 2892/2001 και στη συνέχεια με το άρθρο 5 § 1 ν. 3371/2005).

2. Απόφαση Δ.Σ. της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς Νο 1/216/17-5-2001 «Ειδικός διαπραγματευτής στην Κύρια και Παράλληλη Αγορά του Χρηματιστηρίου Αξιών Αθηνών».

REPORT

a. Καταρχήν προέβημεν σε έλεγχο του σχεδίου Συμβάσεως με Ειδικό Διαπραγματευτή και συγκεκριμένως εάν το περιεχόμενο αυτού είναι ή όχι σύμφωνο, αφενός με τους τότε ισχύοντες νόμους 4806/1998 και 2892/2001 κι αφετέρου με την ανωτέρω απόφαση του Δ.Σ. της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς.

b. Κατά τον έλεγχο εντοπίσαμε :

(b.1) ότι τα πλείστα εκ των σημείων (άρθρων) του σχεδίου αυτού είναι πράγματι σύμφωνα με τους ανωτέρω νόμους και την Απόφαση του δ.σ. της Κεφαλαιαγοράς, (στην πραγματικότητα το μεγαλύτερο τμήμα του Σχεδίου είναι αντιγραφή της ανωτέρω αποφάσεως του Δ.Σ. της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς),

(b.2) ότι στο σχέδιο συμβάσεως υφίστανται άρθρα εκτός των όρων της εν λόγω Αποφάσεως του δ.σ. της Κεφαλαιαγοράς, πλην επιτρεπομένων από το ισχύον ενοχικό δίκαιο (το δίκαιο των συμβάσεων – βλ. λόγου χάρη τα διαλαμβανόμενα στα άρθρα 7 και 9 του Σχεδίου) και

(b.3) ότι συννόμως τίθενται στο σχέδιο της συμβάσεως (βλ. το άρθρο 8 του Σχεδίου) ρήτρες περί εφαρμοστέου δικαίου (άρθρο 25 εδάφ. α' ΑΚ) και αρμοδίου δικαστηρίου που θα κρίνει τυχόν διαφορές μεταξύ των συμβαλλομένων (ρητή παρέκταση δωσιδικίας : άρθρα 42-44 ΚΠολΔικ).

c. Πληροφορηθήκαμε όμως ότι επίκειται – εντός της παρούσας εβδομάδος – έκδοση αφενός Νέου Κανονισμού του Χρηματιστηρίου κι αφετέρου νέας απόφασης του Δ.Σ. της Κεφαλαιαγοράς, νομοθετήματα τα οποία θα προσδιορίσουν το νομικό πλαίσιο του Ειδικού

Διαπραγματευτή, σύμφωνα με το νέο άρθρο 22 Α § 4. Μέχρι στιγμής τόσο από τον σχετικό διαδικτυακό τόπο (site) όσο και από το αρμόδιο Τμήμα του Χ.Α.Α, συλλέξαμε κάποια πληροφορικά δελτία, που όμως αφενός δεν είναι κείμενο νόμου κι αφετέρου είναι πλήρως αποσπασματικά.

Κατόπιν τούτων, σκόπιμο πιστεύουμε θα είναι να αναμείνουμε μέχρι να δημοσιευθούν τα εν λόγω νομοθετήματα, προκειμένου η Σύμβαση να είναι πλήρως εναρμονισμένη με αυτά.

d. Πέραν τούτων, έχουμε τη γνώμη ότι, ανεξαρτήτως της νέας νομοθετικής ρυθμίσεως, αντιρρήσεις μπορούν να διατυπωθούν στα κατωτέρω σημεία του Σχεδίου :

1. Άρθρο 4.5 του Σχεδίου : Να σκεφθούμε μήπως θα πρέπει να επαναδιαπραγματευθείτε την υποχρέωσή σας να μεταβιβάζετε ή να δανείτε στον Διαπραγματευτή τις μετοχές σας που διαπραγματεύθηκε αυτός. Μία σκέψη θα ήταν μήπως θα έπρεπε να ορισθεί ένα ανώτατο πλαφόν μετοχών στην εν λόγω περίπτωση και τούτο για να σας δοθεί η δυνατότητα να επιτύχετε μεγαλύτερη τιμή για την μεταβίβαση των μετοχών αυτών.

2. Άρθρο 5 του Σχεδίου : Αναφέρεται στο άρθρο αυτό ότι συμφωνείται πως ο Ειδικός Διαπραγματευτής θα είναι αποκλειστικός, ότι η πρόσληψη και άλλου Διαπραγματευτή θα επιτρέπεται μόνον κατόπιν έγγραφης αδείας του αντισυμβληθέντος Διαπραγματευτή και ότι η παράβαση του άρθρου αυτού θα συνιστά, υπέρ του Διαπραγματευτή σπουδαίο λόγο για την καταγγελία της συμβάσεως από μέρους του, (φυσικά με ό,τι αυτό συνεπάγεται εις βάρος της εταιρίας σας και συγκεκριμένως αξιώσεις αποζημιώσεως του Διαπραγματευτή για διαφυγόντα κέρδη κλπ).

Ήδη, το νέο άρθρο 22Α § 6 εδάφ. β', ορίζει πως «οι εκδότριες εταιρίες μπορούν να συμβάλλονται με περισσότερες του ενός ειδικούς διαπραγματευτές». Τούτο όμως δεν αποκλείει να συμφωνήσουν τα μέρη το αντίθετο, αφού ο νόμος δεν φαίνεται να το απαγορεύει.

Έχουμε, συνεπώς τη γνώμη ότι – προς αποφυγή τυχόν αθελήτων δεσμεύσεών σας - το άρθρο 5 του Σχεδίου θα πρέπει να απαλειφθεί από το τελικό κείμενο της συμβάσεως που (τυχόν) θα υπογραφεί, προκειμένου να έχετε την ευχέρεια να ορίσετε κι άλλους Διαπραγματευτές σε άλλες μετοχές σας, εάν δεν είστε απολύτως ευχαριστημένοι από την διαμεσολάβηση του αντισυμβληθέντος Διαπραγματευτή.

3. Άρθρο 6 του Σχεδίου : Αναφέρεται σε αυτό ότι η αμοιβή του Ειδικού Διαπραγματευτή καθορίζεται ετησίως σε εφάπαξ χρηματικό ποσό, πλέον ΦΠΑ.

Έχουμε τη γνώμη ότι η αμοιβή του Διαπραγματευτή θα πρέπει να συμφωνηθεί :

(α) σε εφάπαξ αμοιβή, μηνιαίως ή ετησίως μικρού ύψους και

(β) σε ποσοστό επί της αυξήσεως της εμπορευσιμότητας των μετοχών που τυχόν θα επιτύχει αυτός κατά την διαπραγματεύσή τους σε βάθος χρόνου που θα συμφωνηθεί εκ των προτέρων, (για παράδειγμα τριών ή έξι μηνών, μετά την υπογραφή της συμβάσεως). Και τούτο για

τον προφανή λόγο να δραστηριοποιηθεί ο Διαπραγματευτής, ούτως ώστε να επιτύχει την κατά το δυνατόν μείζονα εμπορευσιμότητα των μετοχών σας, αφού εντεύθεν αυτός θα αντλήσει μείζονα αμοιβή.

Η εταιρία σας από το άλλο μέρος θα παρακρατήσει υπέρ αυτής δικαίωμα καταγγελίας της συμβάσεως, σε περίπτωση κατά την οποία ο Διαπραγματευτής δεν θα επιτύχει αύξηση της εμπορευσιμότητας των μετοχών που διαπραγματεύθηκε εντός διαστήματος μηνών.

4. Άρθρο 7.5 του Σχεδίου : Δεν εννοούμε, πώς είναι δυνατόν να συμφωνείται λόγος καταγγελίας της Συμβάσεως υπέρ του Διαπραγματευτή, όταν αυτός είναι υπαίτιος της ζημίας, από τις συναλλαγές που υπ' ευθύνη του διενήργησε.

5. Άρθρο 7.6 του Σχεδίου : Αναφέρεται σε αυτό ότι αμφότερα τα συμβαλλόμενα μέρη θα απαλλάσσονται των υποχρεώσεών τους που προβλέπονται στο άρθρο 3 του Σχεδίου, για χρονικό διάστημα που διαρκούν γεγονότα ανώτερης βίας.

Ερωτάται : Ποιος θα κρίνει εάν συνέβησαν ή όχι τα γεγονότα αυτά ;

Μία διέξοδος είναι να συνομολογηθεί διαιτησία, διαφορετικά θα πρέπει ο ενδιαφερόμενος να προσφύγει στα δικαστήρια.

Ταύτα, προς το παρόν.

Είμεθα στην διάθεσή σας για κάθε περαιτέρω διευκρίνιση επί του παρόντος.

Διατελούμε μετά τιμής,