

ΘΕΜΑΤΙΚΗ
ΕΝΟΤΗΤΑ

ΔΕΟ10



Eclass4U

The best Choice for you

4η Γραπτή Εργασία – Εμπορικό Δίκαιο

Καταληκτική 9/5/23

Σελίδα 1 από 12

ΑΚΑΔ. ΕΤΟΣ 2022-2023 Επιμέλεια Ύλης: Βίκυ Βάρδα

[vicky.eclass4u@gmail.com]

Περιεχόμενα

| | |
|---|----|
| Εισαγωγή | 3 |
| ΜΕΡΟΣ Α- ΕΜΠΟΡΙΚΕΣ ΕΤΑΙΡΕΙΕΣ-..... | 4 |
| Η Ετερόρρυθμη Εταιρία..... | 4 |
| 1.ι. Ευθύνη & Εκπροσώπηση στην ΟΕ | 4 |
| 2.ιι.Ευθύνη Ε.Ε έναντι τρίτων | 5 |
| Η θέση του ετερόρρυθμου εταίρου..... | 5 |
| Η θέση του ομόρρυθμου εταίρου | 6 |
| ΜΕΡΟΣ Β- ΑΞΙΟΓΡΑΦΑ | 8 |
| 3.1.Επιταγή..... | 8 |
| 3.1.1. Μεταχρονολογημένη Επιταγή | 9 |
| 3.1.2. έκδοση ακάλυπτης επιταγής | 10 |
| ΜΕΡΟΣ Γ- ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΙΔΙΟΤΗΤΑ | 11 |
| 4. Η εμπορική ιδιότητα της Ε.Ε. και των ομόρρυθμων εταίρων της..... | 11 |
| Συμπεράσματα..... | 12 |

Εισαγωγή

Ανάμεσα στους κλάδους του ιδιωτικού δικαίου, το εμπορικό είναι αυτό που ρυθμίζει το σύνολο των εμπορικών συναλλαγών . των πράξεων μεταξύ των εμπόρων, αλλά και με τις σχέσεις που διαμορφώνονται ανάμεσα σε αυτούς και σε άλλους φορείς έννομων δικαιωμάτων. Η ένταξη στην ελληνική έννομη τάξη έγινε το 1835 (με πηγή το γαλλικό εμπορικό κώδικα του 1807) και εξελίχθηκε με νεότερα νομοθετήματα. Οι κλάδοι του είναι αποτέλεσμα των συναλλαγματικών πράξεων μεταξύ επιχειρήσεων ή μεταξύ επιχειρήσεων και καταναλωτών, δηλαδή είναι ένα κομμάτι της καθημερινότητας. Η εμπορική ιδιότητα αποκτάται με ουσιαστικά και τυπικά κριτήρια. Επίσης, μπορεί να είναι πρωτότυπα και παράγωγα εμπορικές πράξεις. Συγκεκριμένα, θα αναλυθεί η περίπτωση της Ετερόρρυθμης εταιρείας.



Η παρούσα εργασία εξετάζει την ανάπτυξη σημαντικών θεμάτων που εμπíπτουν στο Εμπορικό Δίκαιο. Είναι ένας κλάδος του Ιδιωτικού Δικαίου, ο οποίος ασχολείται με την οικονομική δράση και τη ρύθμιση του εμπορίου. Το Εμπορικό Δίκαιο αναφέρεται σε τμήματα που αφορούν το δίκαιο των εταιριών, των αξιογράφων, της Βιομηχανικής Ιδιοκτησίας, της Πτώχευσης κ.α.

Στην παρούσα εργασία αρχικά αναφέρονται βασικές λειτουργίες της Ετερόρρυθμης εταιρείας (Ε.Ε.) όπως η εκπροσώπηση και η ευθύνη, αλλά και χαρακτηριστικά και αρχές που διέπουν την επιταγή ως αξιόγραφο, οι αξιώσεις που απορρέουν στην περίπτωση ακάλυπτης επιταγής καθώς και το πεδίο της οριοθέτησης της εμπορικής ιδιότητας.

ΜΕΡΟΣ Α- ΕΜΠΟΡΙΚΕΣ ΕΤΑΙΡΕΙΕΣ-

Η Ετερόρρυθμη Εταιρία

1.i. Ευθύνη & Εκπροσώπηση στην ΟΕ

ι) Ο Α αντιτείνει ότι η σύμβαση δανείου δεν είναι έγκυρη, καθώς δεν έχει συναφθεί σύμφωνα με τις προϋποθέσεις του καταστατικού της ‘Κτήμα Αιγαίο Ε.Ε.’ και ως εκ τούτου ουδεμία απαίτηση έχει η Τ έναντι της εταιρίας.

Αργυρός,2019, σελ. 242, 243, 251-252 , Ν. 4072/2012 ,αρ.271

Ετερόρρυθμη εταιρεία είναι η εμπορική προσωπική εταιρεία με νομική προσωπικότητα στην οποία ένας ή περισσότεροι εταίροι ευθύνονται απεριόριστα και εις ολόκληρον για τα χρέη ενώ άλλοι, ένας ή περισσότεροι (ετερόρρυθμοι εταίροι) δεν ευθύνονται ή ευθύνονται περιορισμένα [Ν. 4072/2012 ,αρ.271]. Αποτελεί μια μεικτή εταιρεία, διότι αποτελείται από έναν τουλάχιστον ομόρρυθμο εταίρο και έναν τουλάχιστον ετερόρρυθμο εταίρο .

□ Συνδυάζει στοιχεία προσωπικών εταιριών (όσον αφορά στη συμμετοχή του ομόρρυθμου εταίρου) και κεφαλαιουχικών εταιριών (όσον αφορά στον ετερόρρυθμο εταίρο) (Αργυρός,2019, σελ.251). Για την οργάνωση και λειτουργία της εφαρμόζονται αναλογικά τα όσα ισχύουν για την ομόρρυθμη εταιρία/ συνιστά «ειδική μορφή ομόρρυθμης εταιρίας».

Λήψη αποφάσεων

□ Από του ομόρρυθμους εταίρους, με τον τρόπο που ορίζεται για τις ΟΕ (βλ. και πιο κάτω)

Εκπροσώπηση (Αργυρός,2019,σελ.242) . Ατομική εκπροσώπηση, εκτός αν άλλως συμφωνήθηκε, μόνον από ομόρρυθμους εταίρους.

Με το καταστατικό η εκπροσώπηση της εταιρείας μπορεί να ανατεθεί σε έναν ή σε περισσότερους ή μόνο σε ορισμένους εταίρους. Στην περίπτωση που έχει ανατεθεί σε μερικούς εταίρους μπορεί να ορισθεί ότι αυτοί θα ενεργούν ατομικά ή συλλογικά. Αν σε καταστατικό ομόρρυθμης εταιρίας που δημοσιεύθηκε νόμιμα, ανατίθεται η διαχείριση των εταιρικών υποθέσεων σε περισσότερους εταίρους που θα ενεργούν από κοινού, η ανάληψη υποχρεώσεων έναντι τρίτων στο όνομα της εταιρίας από τον έναν μόνο διαχειριστή, χωρίς τη σύμπραξη των άλλων ή χωρίς την τήρηση άλλων όρων που προβλέπει το καταστατικό, συνιστά υπέρβαση των ορίων της διαχειριστικής του εξουσίας. Στην περίπτωση αυτή, η ενέργεια δε δεσμεύει το νομικό πρόσωπο της εταιρείας και τους λοιπούς εταίρους, εκτός αν η τελευταία εγκρίνεται ως πράξη του εταίρου της. (Αργυρός,2019, σελ.242)

Η εκπροσωπευτική εξουσία των διαχειριστών αφορά όλες τις πράξεις που είναι σχετικές με την επιδίωξη του εταιρικού σκοπού. Εάν μια πράξη υπερβαίνει τον σκοπό της εταιρείας,

η υπέρβαση αυτή μπορεί να προταθεί έναντι του τρίτου μόνο αν ο τρίτος γνώριζε ή όφειλε να γνωρίζει αυτή την υπέρβαση.

Στην ετερόρρυθμη εταιρεία εφαρμόζονται οι διατάξεις περί ομόρρυθμης εταιρείας εφόσον δεν υπάρχει ειδικότερη ρύθμιση. Η διαχείριση και εκπροσώπηση της ετερόρρυθμης εταιρίας γίνεται αποκλειστικά από τους ομόρρυθμους εταίρους, και αυτή μπορεί να είναι η νόμιμη ή η καταστατική. (Αργυρός,2019, σελ.252). Η καταστατική είναι η εκπροσώπηση που προβλέπεται από την εταιρική σύμβαση της ΕΕ.

Περιορισμοί της εκπροσωπευτικής εξουσίας που έχουν τεθεί με το καταστατικό δεν μπορούν να προβληθούν έναντι τρίτων, έστω και εάν οι περιορισμοί αυτοί έχουν δημοσιευθεί. Επομένως, η εξουσία εκπροσώπησης είναι απεριόριστη και οι πράξεις των αρμοδίων οργάνων της ετερόρρυθμης εταιρείας, που βρίσκονται εκτός σκοπού ή διενεργούνται παρά την ύπαρξη σχετικών περιορισμών, δεσμεύουν την εταιρεία αδιάφορα από την καλή ή κακή πίστη των τρίτων (Αργυρός,2019, σελ.243)

Με βάση την ανωτέρω ανάλυση, η σύμβαση δανείου την οποία κατόρθωσε ο Α (ομόρρυθμος εταίρος) ως διαχειριστής της «Κτήμα Αιγαίο ΕΕ» υπό την εταιρική επωνυμία, έγινε καθ' υπέρβαση της διαχειριστικής του εξουσίας, από μόνο τον εν λόγω διαχειριστή, ενώ, σύμφωνα με σχετική ρήτρα στο καταστατικό της εταιρείας, για συναλλαγές ύψους άνω των 80.000 ευρώ απαιτείται σύμπραξη και συνυπογραφή και των δύο διαχειριστών, ήτοι του Α και του Β. Η δε υπογραφή/κατόρθωση της δανειακής σύμβασης από τον Α διαχειριστή της εταιρίας ισχυροποιήθηκε αναδρομικά με την εκ μέρους της ίδιας της εταιρείας και των λοιπών εταίρων της μεταγενέστερη σιωπηρή έγκρισή της, η οποία έγινε με την αποδοχή των συνεχών οχλήσεων της Τ. Συνεπώς, η Τ έχει δικαίωμα να στραφεί με όποια σειρά θέλει τόσο στον διαχειριστή Α, όσο και έναντι της "Κτήμα Αιγαίο Ε.Ε." για να λάβει το οφειλόμενο ποσό. Άρα, δεν μπορεί σε καμία περίπτωση να αμφισβητηθεί η εγκυρότητα του δανείου.

ii) Επιπλέον, ο Α προβάλλει επικουρικά ότι σε κάθε περίπτωση, η Τ θα πρέπει να στραφεί πρώτα κατά της "Κτήμα Αιγαίο Ε.Ε." και αν η Τ δεν ικανοποιηθεί, μόνο τότε μπορεί να στραφεί κατά του Α· ο Β ισχυρίζεται ότι έχει αποχωρήσει από τις 28.02.2023, οπότε και δημοσιεύθηκε η πράξη αποχώρησής του στο Γ.Ε.ΜΗ., ενώ ο Ε ισχυρίζεται ότι δεν φέρει καμία ευθύνη.

2.ii.Ευθύνη Ε.Ε έναντι τρίτων

Αργυρός,2019, σελ.239-254 & άρθρο 249 παρ. 1 του Ν. 4072/2012 ευθύνη Εταίρων ΟΕ

Η θέση του ετερόρρυθμου εταίρου

Ο ετερόρρυθμος εταίρος δεν συμμετέχει στη διαχείριση των εταιρικών υποθέσεων, ούτε στη λήψη των αποφάσεων, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στην εταιρική σύμβαση

□ Ο ετερόρρυθμος εταίρος έχει δικαίωμα ελέγχου των εταιρικών λογαριασμών και των βιβλίων της εταιρίας, εκτός αντίθετης πρόβλεψης στην εταιρική σύμβαση

Ο ετερόρρυθμος εταίρος δεν μπορεί να ενεργεί για δικό του λογαριασμό ή για λογαριασμό τρίτου πράξεις που ανάγονται στο αντικείμενο της εταιρίας, εκτός αντίθετης πρόβλεψης στην εταιρική σύμβαση

Ο ετερόρρυθμος εταίρος, που έχει καταβάλει στην εταιρεία την εισφορά του, δεν ευθύνεται για τα χρέη της εταιρείας. Σε αντίθετη περίπτωση ευθύνεται προσωπικά μέχρι του ποσού της εισφοράς του (ή για ορισμένο μεγαλύτερο χρηματικό ποσό αν τούτο προβλέπεται στην εταιρική σύμβαση)

Ο ετερόρρυθμος εταίρος δεν έχει εξουσία εκπροσώπησης της εταιρίας. Με την εταιρική σύμβαση μπορεί να ανατίθεται σε ετερόρρυθμο εταίρο η εκπροσώπηση της εταιρείας. Για κάθε πράξη εκπροσώπησης από μέρος ετερόρρυθμου εταίρου ευθύνεται ο ίδιος ως ομόρρυθμος, εκτός αν ο τρίτος που συναλλάχθηκε μαζί του γνώριζε ότι είναι ετερόρρυθμος εταίρος.

Αν στην επωνυμία ΕΕ περιληφθεί το όνομα ετερόρρυθμου εταίρου, τούτο έχει ως συνέπεια την απεριόριστη ευθύνη του, εκτός αν ο τρίτος που συναλλάχθηκε με την εταιρία γνώριζε ότι είναι ετερόρρυθμος εταίρος .

Η θέση του ομόρρυθμου εταίρου

Οι ομόρρυθμοι εταίροι της Ε.Ε. ευθύνονται έναντι τρίτων για τις υποχρεώσεις της εταιρίας. Παράλληλα δηλαδή με το νομικό πρόσωπο κάθε ομόρρυθμος εταίρος ευθύνεται έναντι τρίτων απεριόριστα με την ατομική του περιουσία και για όλο το εταιρικό χρέος. Ο ομόρρυθμος εταίρος ευθύνεται ως πρωτοφειλέτης και άρα ο εταιρικός δανειστής δεν υποχρεούται να στραφεί πρώτα κατά της ετερόρρυθμης εταιρίας για να ικανοποιηθεί από την εταιρική περιουσία, και εφόσον δεν ικανοποιηθεί, να στραφεί κατά οποιουδήποτε επιθυμεί ομόρρυθμου εταίρου. (Αργυρός,2019, σελ.239- 240).

Ο εταιρικός δανειστής δικαιούται να στραφεί είτε κατά της ΕΕ ως νομική προσωπικότητα είτε κατά ενός ή περισσότερων ομόρρυθμων εταίρων είτε κατά της ΕΕ και όλων των ομόρρυθμων εταίρων της μαζί¹.. (Αργυρός,2019, σελ.240)

Η απεριόριστη και εις ολόκληρον ευθύνη του ομόρρυθμου εταίρου εξακολουθεί να υφίσταται και μετά την αποχώρησή του από την ΕΕ για απαιτήσεις τρίτων κατά της εταιρίας, οι οποίες δημιουργήθηκαν μέχρι τη δημοσίευση της αποχώρησής του στο ΓΕΜΗ. Η ευθύνη αυτή υπάρχει ακόμη και εάν οι απαιτήσεις έγιναν ληξιπρόθεσμες μετά την αποχώρηση του ομόρρυθμου εταίρου ή εάν οι δανειστές στρέφονται εναντίον του μετά τη λύση της εταιρίας. Οι απαιτήσεις των εταιρικών δανειστών κατά των ομόρρυθμων εταίρων παραγράφονται μετά από 5 χρόνια από την καταχώριση στο ΓΕΜΗ της λύσης της εταιρίας ή της αποχώρησης του ομόρρυθμου εταίρου, εκτός εάν η απαίτηση υπόκειται σε συντομότερη παραγραφή. (Αργυρός,2019, σελ.240-241).

¹ δανειστής σκόπιμο είναι να στραφεί κατά της ΕΕ και τον εκτελεστό τίτλο που θα έχει κατ' αυτής θα μπορεί να τον χρησιμοποιήσει και κατά των ομόρρυθμων εταίρων, ενώ εάν στραφεί κατά των τελευταίων, δεν θα μπορεί να χρησιμοποιήσει την ίδια απόφαση και κατά της εταιρείας

- Κατά τα ανωτέρω, ο ισχυρισμός του Α ότι η Τράπεζα Τ πρέπει να στραφεί πρώτα κατά της εταιρίας «Κτήμα Αιγαίο ΕΕ» και μόνο εάν δεν ικανοποιηθεί από αυτή, μπορεί στη συνέχεια να στραφεί κατά του Α, δεν ευσταθεί. Η ευθύνη του ετερορρύθμου εταίρου είναι περιορισμένη μέχρι του ποσού της εισφοράς του. Ειδικότερα, εάν ο ετερόρρυθμος εταίρος έχει καταβάλει την εισφορά του με την είσοδό του στην ΕΕ, δεν ευθύνεται για τα εταιρικά χρέη. Εάν, όμως, δεν έχει καταβάλει την εισφορά του ή έχει κάνει μερική καταβολή αυτής, τότε αυτός ευθύνεται απέναντι στους τρίτους για τα εταιρικά χρέη με την ατομική του περιουσία μέχρι της αξίας του οφειλόμενου ποσού της εισφοράς. (Αργυρός, 2019, σελ. 253-254)
- Η Τ μπορεί να στραφεί είτε κατά της ΕΕ, είτε κατά του Α ή και του Β, είτε κατά της ΕΕ, του Α και του Β ως ομόρρυθμων εταίρων μαζί.
- Ο ισχυρισμός δε του Β ότι έχει αποχωρήσει από την εταιρία από την 28- 02- 2023, οπότε και δημοσιεύθηκε η πράξη της αποχώρησης στο Γ.Ε.ΜΗ., επίσης δεν ευσταθεί διότι η απαίτηση της Τ δημιουργήθηκε ήδη από την 20-02-2023, δηλαδή πριν από την δημοσίευση της πράξης αποχώρησης στο Γ.Ε.ΜΗ.
- Ως προς τον Γ, ο οποίος είναι ετερόρρυθμος εταίρος, που έχει ήδη καταβάλει την εισφορά του στην εταιρία, δεν δημιουργείται ευθύνη του ως προς το χρέος της ΕΕ προς την Τ, οπότε και η τελευταία δεν μπορεί να στραφεί κατά της ατομικής περιουσίας του.

Επίσης, και ανεξάρτητα από τα ανωτέρω, ο λογιστής της εταιρίας, ο Α, τον Φεβρουάριο του 2023, κατόπιν έγγραφης εξουσιοδότησης των διαχειριστών της, εξέδωσε στο όνομα της “Κτήμα Αιγαίο Ε.Ε.” **μια μεταχρονολογημένη επιταγή**, υπογράφοντας στη θέση του εκδότη εις διαταγήν ενός προμηθευτή σταφυλιών, του Β, από τον οποίο η “Κτήμα Αιγαίο Ε.Ε.” είχε αγοράσει σταφύλι, με ημερομηνία όμως **28.03.2023**.

ΜΕΡΟΣ Β- ΑΞΙΟΓΡΑΦΑ

3.1.Επιταγή

3. Τι συνέπειες επιφέρει το γεγονός ότι η επιταγή ήταν μεταχρονολογημένη;

Αργυρός, 2019, σελ. 107-108 ,239 & άρθρα 28 ,40, 45, 60 του ν. 5960/1933 & 71ΑΚ ,914ΑΚ, 932ΑΚ

Η επιταγή είναι αξιόγραφο από το οποίο απορρέει απλή και καθαρή εντολή από αυτόν που την εκδίδει και την υπογράφει προς κατονομαζόμενο πληρωτή (Τράπεζα) να καταβάλει στον κομιστή/δικαιούχο της συγκεκριμένο χρηματικό ποσό. Η επιταγή μπορεί να είναι εις διαταγήν, ονομαστική ή ανώνυμη (Αργυρός, 2019, σελ. 101). Είθισται στις συναλλαγές για την επιμήκυνση της προθεσμίας εμφάνισής της, η επιταγή να είναι μεταχρονολογημένη φέροντας μεταγενέστερη ημερομηνία έκδοσης από αυτή που εκδόθηκε πραγματικά (Αργυρός, 2019, σελ. 107). Η έλλειψη αναγκαίων στοιχείων καθιστά την επιταγή άκυρη. Συγκεκριμένα, πρέπει να αναγράφεται στο κείμενο η λέξη επιταγή στην ίδια γλώσσα με αυτή του κειμένου, το όνομα του πληρωτή, καθαρή εντολή πληρωμής συγκεκριμένου ποσού, ο τόπος πληρωμής, τόπος και χρονολογία έκδοσης και χειρόγραφη υπογραφή του εκδότη (Αργυρός, 2019, σελ. 101-103).

Εφόσον είναι έγκυρη η επιταγή σύμφωνα με τα παραπάνω και εφόσον ο εκδότης έχει φροντίσει για την ύπαρξη του απαραίτητου κεφαλαίου στον λογαριασμό του, ο πληρωτής οφείλει να προχωρήσει σε πληρωμή της (Αργυρός, 2019, σελ. 108). Σε περίπτωση που η επιταγή εμφανιστεί νομότυπα και εμπρόθεσμα (εντός 8 ημερών) από τον κομιστή και δεν υπάρχουν τα απαραίτητα κεφάλαια στον λογαριασμό του εκδότη για την πληρωμή της, η ευθύνη μετατίθενται στον τελευταίο και η επιταγή θεωρείται ακάλυπτη (Αργυρός, 2019, σελ. 109). Εδώ, η Τράπεζα είναι υποχρεωμένη να σφραγίσει την επιταγή, να βεβαιώσει τη μη πληρωμή της ελλείψει κεφαλαίων και να αναγγείλει τον εκδότη στον Τειρεσία. Η σφράγιση γίνεται στο σώμα της επιταγής ή σε άλλο έγγραφο αναγράφοντας την ημερομηνία εμφάνισης της επιταγής. Ο κομιστής δικαιούται να στραφεί αναγωγικά κατά του εκδότη, των οπισθογράφων (αν υπάρχουν) ή των τριτεγγυητών απαιτώντας το ποσό της επιταγής, τους τόκους και τα έξοδα μέσα σε έξι μήνες από την επομένη της λήξης της προθεσμίας εμφάνισης. Τέλος, για τη διαφύλαξη της απαιτήσής του μπορεί να κινηθεί με αίτηση ασφαλιστικών μέτρων κατά των οφειλετών και να ζητήσει συντηρητική κατάσχεση ώστε να προλάβει ενδεχόμενη μεταβίβαση κάθε κινητής και ακίνητης περιουσίας. (άρθρο 40 και 45 ν. 5960/1933 & Αργυρός, 2019, σελ. 109-110).

3.1.1. Μεταχρονολογημένη Επιταγή

Μεταχρονολογημένη είναι η επιταγή, που αναγράφει χρόνο έκδοσης διαφορετικό, και δη μεταγενέστερο, από τον πραγματικό, επιμηκύνοντας ουσιαστικά τον χρόνο λήξης της, με αποτέλεσμα η προθεσμία εμφάνισης των 8 ημερολογιακών ημερών να αρχίζει να «τρέχει» από τον μεταγενέστερο αυτόν χρόνο. Η μεταχρονολογημένη επιταγή προβλέπεται στο άρθρο 28 παρ. 2 του ν. 5960/1933 περί επιταγής, είναι καθόλα έγκυρη, πληρωτέα άμα τη εμφανίσει και παράγει πλήρεις έννομες συνέπειες.

Η επιταγή με μεταχρονολογημένη ημερομηνία έκδοσης, μπορεί να εμφανισθεί, οποτεδήποτε, νομίμως προς πληρωμή μέσα στο χρονικό διάστημα, που αρχίζει από την επόμενη ημέρα κατά την οποία πράγματι εκδόθηκε και λήγει την τελευταία ημέρα του οκταήμερου, το οποίο αρχίζει από την επόμενη της ημέρας, που σημειώνεται σ' αυτήν ως ημερομηνία / χρονολογία έκδοσής της. (Αργυρός,2019, σελ.107). Ειδικότερα:

Στην περίπτωση που η μεταχρονολογημένη επιταγή εμφανιστεί προς πληρωμή νωρίτερα, θεωρείται ότι έχει εκδοθεί την ημερομηνία εμφάνισής της, και όχι την ημερομηνία που αναγράφεται στο σώμα της. Αυτή η δυνατότητα του κομιστή της επιταγής οδηγεί σε δύο πιθανές συνέπειες. Αρχικά, αν ο κομιστής επιλέξει να την εμφανίσει στην πληρώτρια τράπεζα πριν το χρονικό σημείο λήξης της, ενδεχομένως να αντιμετωπίσει τον κίνδυνο ο εκδότης να μην έχει επαρκή ή και καθόλου διαθέσιμα κεφάλαια στον λογαριασμό του προς πληρωμή της επιταγής. Σε αυτή την περίπτωση, η τράπεζα θα αντιμετωπίσει την επιταγή ως ακάλυπτη.

Στην πράξη, η πληρώτρια τράπεζα «θα σφραγίσει» την επιταγή, βεβαιώνοντας τη μη πληρωμή της στην πίσω όψη της επιταγής κάτω από την τελευταία οπισθογράφιση, οπότε και ο κομιστής της μεταχρονολογημένης επιταγής μπορεί σε οκτώ (8) ημέρες από την επομένη της εμφάνισης να στραφεί αναγωγικά κατά των υπεύθυνων. (Αργυρός,2019, σελ.107-108)

Στην περίπτωση δε που η μεταχρονολογημένη επιταγή εμφανιστεί μετά τον αναγραφόμενο χρόνο λήξης της και εντός 8 ημερών από αυτόν, μπορεί να καταλήξει στην ίδια πάλι συνέπεια αν το υπόλοιπο στον λογαριασμό του εκδότη δεν επαρκεί.

Στις δύο ως άνω περιπτώσεις που η μεταχρονολογημένη επιταγή είναι ακάλυπτη, ο κομιστής μπορεί να στραφεί αναγωγικά κατά του εκδότη, των οπισθογράφων ή των τριτεγγυητών τους (οι οποίοι είναι υπόχρεοι εις ολόκληρον) αναζητώντας το ποσό της επιταγής, τα έξοδα και τους τόκους, δίχως να είναι υποχρεωμένος να τηρήσει κάποια ιδιαίτερη σειρά, υπό την προϋπόθεση ότι έχει βεβαιωθεί η μη πληρωμή της επιταγής είτε με διαμαρτυρικό, είτε με σφράγιση της ακάλυπτης επιταγής. (άρθρο 40 και 45 ν. 5960/1933). Εάν δεν τηρηθούν οι διατυπώσεις επιμέλειας ή εάν χαθεί η προθεσμία για την αναγωγική αξίωση, ο κομιστής έχει μόνο αξίωση αδικαιολόγητου πλουτισμού. (άρθρο 40 και 60 ν. 5960/1933)

Πέραν της ανωτέρω αναγωγικής αξίωσης ο κομιστής της επιταγής έχει και αξίωση προς αποζημίωση από αδικοπραξία από τα άρθρα 914επ. ΑΚ.

3.1.2. έκδοση ακάλυπτης επιταγής

Η έκδοση ακάλυπτης τραπεζικής επιταγής αποτελεί παράνομη πράξη. (άρθρο 79 του Ν. 5960/1933). Ο εκδότης, ο οποίος γνώριζε ότι δεν έχει διαθέσιμα κεφάλαια υπέρ του κομιστή στην πληρώτρια τράπεζα κατά το χρόνο εκδόσεως και πληρωμής, εξέδωσε την επιταγή δόλια και έτσι προκάλεσε ζημία στον τελευταίο και μάλιστα υπαίτια και παράνομα, και έτσι υποχρεούται να καταβάλει στον κομιστή αποζημίωση ίση με το ποσό της επιταγής, αλλά και για κάθε άλλη ζημία που υπέστη από την σε βάρος του αδικοπραξία του εκδότη της επιταγής, καθώς και χρηματική ικανοποίηση λόγω της ηθικής του βλάβης, ακόμη και εάν πρόκειται για μεταχρονολογημένη επιταγή. (ΑΚ 914 και 932).

Περαιτέρω, το νομικό πρόσωπο ευθύνεται για τις πράξεις ή παραλείψεις του οργάνου που το αντιπροσωπεύει, εφόσον η πράξη ή παράλειψη έγινε κατά την εκτέλεση των καθηκόντων που του είχαν ανατεθεί, και δημιουργείται εις βάρος του υποχρέωση για αποζημίωση. Το δε υπαίτιο πρόσωπο ευθύνεται εις ολόκληρον με το νομικό πρόσωπο. (ΑΚ 71)

Στην προκειμένη περίπτωση της μεταχρονολογημένης επιταγής της «Κτήμα Αιγαίο Ε.Ε.», η οποία θεωρείται δεδομένο ότι έχει τα τυπικά στοιχεία που απαιτούνται από το νόμο, εάν εμφανισθεί από τον Π (προμηθευτή σταφυλιών) προς πληρωμή εμπρόθεσμα, [δηλαδή οποτεδήποτε μέχρι την λήξη της της 8ήμερης προθεσμίας από την ημερομηνία που αναγράφεται ως ημερομηνία έκδοσης στο σώμα της επιταγής (28.03.2023)], αλλά δεν πληρωθεί και σφραγισθεί, ο Π μπορεί να στραφεί αναγωγικά με βάση την ευθύνη από το νόμο 5960/1933 περί επιταγής εναντίον: της «Κτήμα Αιγαίο Ε.Ε.» ως εκδότριας της επιταγής, η οποία ευθύνεται απερίοριστα. Η επιταγή εκδόθηκε από τον λογιστή της εταιρίας – Λ -, ο οποίος ενήργησε κατόπιν έγγραφης εξουσιοδότησης των διαχειριστών της και εντός του πλαισίου της συνηθισμένης διοίκησης και της διαχειριστικής τους εξουσίας (νόμιμης ή καταστατικής). Ο Π μπορεί επίσης να στραφεί έναντι των Α και Β, δηλαδή των ομόρρυθμων εταίρων της «Κτήμα Αιγαίο Ε.Ε.».

ΜΕΡΟΣ Γ- ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΙΔΙΟΤΗΤΑ

4. Η εμπορική ιδιότητα της Ε.Ε. και των ομόρρυθμων εταίρων της

Αργυρός,2019, σελ.51-53, 56-57

Οι προσωπικές εμπορικές εταιρίες, η ομόρρυθμη και η ετερόρρυθμη, αποκτούν την ιδιότητα του εμπόρου με βάση το ουσιαστικό σύστημα, δηλαδή μόνον εφόσον ο σκοπός τους είναι εμπορικός, δηλαδή συνίσταται στη διενέργεια πρωτότυπα εμπορικών πράξεων ως συνήθους επαγγέλματος, δηλαδή κατά τρόπο συστηματικό και οργανωμένο και όχι ευκαιριακά, και με τέτοια διάρκεια, οργάνωση και συχνότητα, ώστε να προκύπτει εμπειρικά επιδίωξη συστηματικού βιοπορισμού. Δεν αρκεί η απλή επιδίωξη κέρδους. Για να στοιχειοθετηθεί η έννοια του επαγγέλματος δεν απαιτείται να επιτευχθεί το επιδιωκόμενο με τη διενέργεια των εμπορικών πράξεων κέρδος ούτε να είναι συνεχής και αδιάκοπη η διενέργειά τους. Η απώλεια της εμπορικής ιδιότητας των παραπάνω εμπορικών εταιρειών επέρχεται όχι απλά με την παύση άσκησης εμπορικής δραστηριότητας αλλά και με την ολοκλήρωση της διαδικασίας εκκαθάρισης ύστερα από τη λύση τους (Αργυρός,2019, σελ.51-53).

Την ιδιότητα του εμπόρου αποκτούν, χωρίς να απαιτείται να διενεργούν πρωτότυπα εμπορικές πράξεις ως σύννητες επάγγελμα, ο εταίρος ομόρρυθμης εταιρείας, ο ομόρρυθμος εταίρος ετερόρρυθμης εταιρείας, καθώς και το μέλος αστικού συνεταιρισμού απεριόριστης ευθύνης. Στην περίπτωση αυτή τα εν λόγω πρόσωπα αποκτούν την εμπορική ιδιότητα «παράγωγα ή αντανakλαστικά», δίχως να απαιτείται να διενεργούν οι ίδιοι εμπορικές πράξεις ή να έχουν χαρακτηριστεί από το νόμο ως έμποροι. Κοινό στοιχείο των προσώπων αυτών είναι η σχέση τους με την εταιρία και ιδίως η συμμετοχή με απεριόριστη ευθύνη σε εμπορική εταιρεία.

Πρόκειται για ειδική περίπτωση απόκτησης της εμπορικής ιδιότητας, όπου προκαλείται σύγχυση της κατά το ουσιαστικό και κατά το τυπικό σύστημα απόκτηση της εμπορικής ιδιότητας.

Αντίθετα, την ιδιότητα του εμπόρου δεν αποκτούν εκ μόνης της ιδιότητας τους ως εταίροι – μέτοχοι οι ετερόρρυθμοι εταίροι, οι αφανείς εταίροι, οι εταίροι ή διαχειριστές της εταιρείας περιορισμένης ευθύνης, οι εταίροι ιδιωτικής κεφαλαιουχικής εταιρείας, έστω κι αν αναλαμβάνουν εγγυητική ευθύνη, οι μέτοχοι της ανώνυμης εταιρείας. (Αργυρός,2019, σελ.56-57).

Συνεπώς, η «Κτήμα Αιγαίο Ε.Ε.» ως ετερόρρυθμη εταιρία με αντικείμενο δραστηριότητας την παραγωγή, εισαγωγή και εμπορία κρασιού, που αποτελεί πρωτότυπα εμπορική πράξη

(αγορά προς μεταπώληση), έχει την εμπορική ιδιότητα κατά το ουσιαστικό σύστημα. Οι δε ομόρρυθμοι εταίροι της «Κτήμα Αιγαίο Ε.Ε.» έχουν την εμπορική ιδιότητα εξαιτίας της συμμετοχής τους στην ΕΕ (με παράγωγο τρόπο).

Συμπεράσματα

Το εμπορικό Δίκαιο, ως αυτόνομος κλάδος του δικαίου, απαρτίζεται από πολλές και διαφορετικές ρυθμίσεις που έχουν να κάνουν με την εύρυθμη λειτουργία των εμπορικών σχέσεων. Από την παρούσα εργασία απορρέει ότι, η ετερόρρυθμη εταιρεία καθώς είναι προσωπική, αποτελείται από ιδιαίτερους κανόνες, οι οποίοι διασφαλίζουν τόσο την εύρυθμη λειτουργία της ίδιας της εταιρείας όσο και τους συναλλασσόμενους με αυτή. Ανάμεσα στα ζητήματα της παρούσας εξέχουσα θέση κατέχει το θέμα της ευθύνης των εταίρων για τις εταιρικές υποχρεώσεις, η οποία αναφέρεται στις **εξωτερικές σχέσεις** της εταιρείας. Συγκεκριμένα, η ευθύνη παρέχει στους δανειστές της εταιρείας την δυνατότητα να στραφούν κατά των εταίρων, προκειμένου να ικανοποιηθούν για αξιώσεις τους κατά της εταιρείας **[άρα και στην περίπτωση μιας ακάλυπτης επιταγής, όπως στην προκειμένη περίπτωση]**. Η απεριόριστη και εις ολόκληρον ευθύνη του ομόρρυθμου εταίρου εξακολουθεί να υπάρχει και μετά την έξοδό του ή τον αποκλεισμό του από την εταιρεία, για απαιτήσεις τρίτων κατά της εταιρείας, που δημιουργήθηκαν έως τη δημοσίευση της αποχώρησής του στο ΓΕΜΗ. Αυτό ισχύει ακόμη και για εκείνες τις απαιτήσεις που έγιναν ληξιπρόθεσμες μετά την έξοδό του από την εταιρεία. Η ενεργητική συμμετοχή των εταίρων στις ζημιές αφορά τις σχέσεις της εταιρείας με τους εταίρους ή στις σχέσεις των εταίρων μεταξύ τους, δηλαδή αφορά τις **εσωτερικές σχέσεις** της εταιρείας (Αργυρός, 2019, σελ.239).

Βιβλιογραφία

Αργυρός, Γ. (2019). Εμπορικό Δίκαιο. Β' έκδοση. Αθήνα: Μπένου.

Νομοθεσία

Νόμος 4072/2012

Νόμος 5360/1933 περί επιταγής

Αστικός Κώδικας 71ΑΚ, 914ΑΚ, 932ΑΚ