

“ΑΠΑΓΟΡΕΥΣΗ ΨΗΦΟΥ ΣΕ ΤΡΙΜΕΛΕΣ ΕΠΟΠΤΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ”

Το ζήτημα της απαγόρευσης ψήφου στο Εποπτικό Συμβούλιο, σε αντίθεση με το Διοικητικό Συμβούλιο, δεν ρυθμίζεται νομοθετικά. Η επικρατούσα στη θεωρία άποψη υποστηρίζει αναλογική εφαρμογή του άρθρου 34 του γερμανικού αστικού κώδικα το οποίο προβλέπει ότι το μέλος απαγορεύεται να ψηφίσει για θέμα που αφορά συναλλαγή με το ίδιο.

Υπήρχε διχογνωμία για μακρό χρονικό διάστημα εάν το άρθρο § 1 εδ. 1 AktG, που προβλέπει ότι το εποπτικό συμβούλιο πρέπει να απαρτίζεται από τουλάχιστον 3 μέλη, έχει την έννοια ότι και οι αποφάσεις του συμβουλίου κατ’ άρθρο 108 § 2 εδ. 3 AktG θα πρέπει να λαμβάνονται από τουλάχιστον 3 μέλη.

Η πρώτη απόφαση δικαστηρίου που ασχολήθηκε με το ζήτημα αυτό¹ (επρόκειτο για ανάκληση μέλους του εποπτικού συμβουλίου), έκρινε ότι το μέλος αυτό μπορεί μεν να συμμετέχει στη συνεδρίαση και στη συζήτηση επί του θέματος, δεν μπορεί ωστόσο να ψηφίσει. Πρότεινε δε εναλλακτικές λύσεις που μπορούν να ακολουθηθούν ώστε να λυθεί το πρόβλημα της έλλειψης επαρκών μελών για λήψη απόφασης, όπως: Ανάκληση του μέλους με απόφαση της γενικής συνέλευσης, αύξηση των μελών του εποπτικού συμβουλίου/αντικατάσταση του μέλους από τρίτο κατ’ άρθρο 104 του γερμανικού νόμου περί ανωνύμων εταιριών (AktG).

Το Δικαστήριο της Φρανκφούρτης² συντάχθηκε με την ανωτέρω άποψη προσθέτοντας ωστόσο ότι ακόμη και απόφαση στην οποία το μέλος συμμετείχε (ώστε να υπάρχει η απαιτούμενη από το νόμο απαρτία) με την ταυτόχρονη δήλωση ότι απέχει από την ψηφοφορία είναι άκυρη. Οι απόψεις στη θεωρία διίστανται.

¹ BayOLG v. 28.03.2008 – 3Z BR 199/02, AG 2003, 427.

² OLG Frankfurt v. 21.09.2005 – 1 U 14/05, AG 2005, 925, 927. BGH v. 20.11.2006 – II ZR 279/05, AG 2007, 80 = DB 2007, 46, 48.

Το άρθρο 108 § 2 εδ. 3 AktG κάνει λόγο για διαδικασία λήψης της απόφασης (Beschlussfassung) και όχι για την ίδια την απόφαση (Beschluss). Στην πρώτη έννοια υπάγεται και η πρόταση για λήψη μιας απόφασης και η ίδια η συζήτηση του θέματος. Μετά τη συζήτηση στη συνεδρίαση επέρχεται το αποτέλεσμα της διαδικασίας λήψεως απόφασης, που είναι η ίδια η απόφαση (Beschluss). Για το λόγο αυτό θα πρέπει να γίνεται δεκτό ότι εφόσον στη διαδικασία λήψης της απόφασης συμπληρώνεται ο κατώτερος απαραίτητος αριθμός των 3 μελών, η απόφαση θα πρέπει να μπορεί να λαμβάνεται ακόμη και από ένα μέλος, εάν τα υπόλοιπα απαγορεύεται να ψηφίσουν.