**ΔΙΚΑΙΟ ΔΙΕΘΝΩΝ ΣΥΝΑΛΛΑΓΩΝ**

**Μάθημα επιλογής - ΜΒΑ**

**ΚΑΤΕΥΘΥΝΣΗ ΔΙΕΘΝΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΜΑΤΙΚΟΤΗΤΑ**

**Α’ Μάθημα**

**EIΣΑΓΩΓΗ ΣΤΗΝ ΕΝΝΟΙΑ ΤΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ ΤΩΝ ΔΙΕΘΝΩΝ ΣΥΝΑΛΛΑΓΩΝ**

* **Έννοια ευρύτερη από commercial - business law, λόγω των διαφορετικών αντιλήψεων για την έννοια του αστικού / εμπορικού δικαίου.**
* **Βασική σύλληψη του δικαίου των διεθνών συναλλαγών : σύμβαση εξαγωγικής πωλήσεως – διεθνής σύμβαση πωλήσεως. O Schmitthof, o oποίος συνέβαλε καθοριστικά στην επιστημονική ανάδειξη του ΔΔΣ , σε συνέδριο στο Λονδίνο το 1962, διέκρινε δύο κατηγορίες συναλλαγών : τις διεθνείς πωλήσεις και τις συμβάσεις με αντικείμενο τη παροχή των υπηρεσιών .**
* **Αλματώδης ανάπτυξη του δικαίου των διεθνών συναλλαγών – Παγκοσμιοποίηση και οι επιπτώσεις της στη διακυβέρνηση των ιδιωτικών σχέσεων έχουν μετασχηματίσει το δίκαιο των διεθνών συναλλαγών ποιοτικά και ποσοτικά , ώστε ο νομικός χώρος του δικαίου των διεθνών συναλλαγών έχει αποκτήσει τα χαρακτηριστικά της πολυδικαιικότητας ή πολυνομίας, της συνθετότητας και της ειδίκευσης.**
* **Εξέλιξη της διεθνούς οικονομίας μέχρι την παγκοσμιοποίηση : Διεθνής οικονομία μέχρι τα μέσα της δεκαετίας του 1960 με κύριο χαρακτηριστικό την ανταλλαγή αγαθών και υπηρεσιών μεταξύ των οικονομιών των κρατών – Πολυεθνική οικονομία με χαρακτηριστικό τις άμεσες επενδύσεις , την κινητικότητα των κέντρων παραγωγής και διανομής, την παρουσία και δύναμη των πολυεθνικών επιχειρήσεων - Παγκοσμιοποιημένη οικονομία στα μέσα της δεκαετίας του 1980, που χαρακτηρίζεται από την επικυριαρχία της διεθνούς χρηματοπιστωτικής παραμέτρου και την απόλυτη φιλελευθεροποίηση- το οικονομικό φαινόμενο κυριαρχείται από την κεφαλαιακή του πτυχή έναντι της παραγωγικής και της εμπορικής.**

* **Η κρίση του 2008 και ο επαναπροσδιορισμός της παγκοσμιοποιήσεως : το διακύβευμα που θα σφραγίσει την επόμενη περίοδο και την εξέλιξη του ΔΔΣ βασίζεται στη συγκρότηση ενός παγκόσμιου κοινωνικού συστήματος διακυβέρνησης των διεθνών οικονομικών σχέσεων , που θα εξισορροπεί ρυθμιστικά τη φυσική άναρχη τάση των αγορών .**
* **Επιστημονική αυτονομία του ΔΔΣ: λόγω της παγκοσμιοποίησης δημιουργήθηκε μια ευρεία κατηγορία κοινωνικών σχέσεων , που αιτείται την επιστημονική αυτονομία της και βασίζεται σε δύο άξονες, την εκτίμηση και αντιμετώπιση των συναλλακτικών κινδύνων και τον υπερεθνικό χαρακτήρα.**

1. **ΟΡΙΣΜΟΣ- ΕΝΝΟΙΟΛΟΓΙΚΑ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ – ΙΔΙΟΤΥΠΙΑ ΔΔΣ : Κλάδος δικαίου με αντικείμενο τη νομική αντιμετώπιση διεθνών κινδύνων - δηλαδή αποτελείται από κανόνες δικαίου που διέπουν τις διεθνείς εμπορικές συναλλαγές , αποσκοπώντας στη βεβαιότητα δικαίου και την εξεύρεση προβλέψιμης λύσης εφαρμοστέου κανόνα δικαίου.**

**Η ιδιοτυπία συνίσταται στην διαχείριση των κινδύνων του διεθνούς επιχειρηματικού περιβάλλοντος.**

**Στάθμιση και αποτίμηση των κινδύνων : η έρευνα αγοράς προσδιορίζει τις επιχειρηματικές ευκαιρίες, τους κινδύνους και περιορισμούς αλλά και τις επιχειρηματικές παραμέτρους αναφορικά με τη ξένη αγορά , τις τάσεις κ.λ.π.**

1. **ΚΑΤΗΓΟΡΙΟΠΟΙΗΣΗ ΤΩΝ ΔΙΕΘΝΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΜΑΤΙΚΩΝ ΚΙΝΔΥΝΩΝ**

* **Οργανώνονται σε σχέση με την εξαγωγή και εισαγωγή αγαθών και υπηρεσιών, για τον εξαγωγέα ο κίνδυνος αφορά τη χώρα εισαγωγής, ενώ για τον εισαγωγέα ο κίνδυνος επικεντρώνεται στο ζήτημα της μη πληρωμής – εν γένει αθέτησης ή/ και πλημμελούς αθέτησης της σύμβασης – στην πράξη οι κίνδυνοι αυτοί αντιμετωπίζονται με χρηματοπιστωτικά μέσα .**

**2 α. Πολιτισμικός κίνδυνος : αφορά διατροφικές συνήθειες - θρησκευτικές παραδόσεις -τοπικές συνήθειες συναλλαγών - εμπορικές πρακτικές πωλήσεων – άμεσες απαντήσεις σε ερωτήσεις σε επιχειρηματικό επίπεδο - τήρηση υποσχέσεων - ευγένεια στις επικοινωνίες, γλώσσα επικοινωνίας .**

**Ζητήματα διαφθοράς - International Perception Index**

**2β. Συναλλαγματικός κίνδυνος**

* **αα. Μη δυνατότητα ανταλλαγής ενός νομίσματος μη ισχυρού , π.χ. ρωσικό ρούβλι με ισχυρό νόμισμα, όπως το Ευρώ. Ο κίνδυνος αντιμετωπίζεται με ανταλλαγή αγαθών ή επανεπένδυση στη χώρα επένδυσης**
* **ββ. Νομικός κίνδυνος απαγόρευσης επανεξαγωγής των κερδών στο νόμισμα της χώρας επένδυσης προς τη χώρα προέλευσης.**
* **γγ Κίνδυνος από συναλλαγματική ισοτιμία : κίνδυνος υποτίμησης του συμφωνηθέντος νομίσματος πληρωμής , αντιμετωπίζεται με συμβάσεις καλύψεως, ιδίως με συμβάσεις μελλοντικού δικαιώματος , οι οποίες λειτουργούν όπως οι ομολογίες και διατίθενται σε δευτερογενή αγορά: τεχνικές καλύψεως hegding όπου εντάσσονται και οι τεχνικές εξαγοράς συμφωνιών προαιρέσεως .**
* **2γ. Νομικός κίνδυνος**
* **Εφαρμογή αλλοδαπού δικαίου , κίνδυνος από τόπο και μέθοδο επίλυσης διαφορών , φορολογικός κίνδυνος , κ.λ.π.**
* **Συμφωνία της Washington της 16-3-1966 , κυρώθηκε στην Ελλάδα με τον α.ν. 608/1968, και αφορά τη ρύθμιση των σχετιζόμενων προς τις επενδύσεις διαφορών (ICSD) – Ζητήματα επανεξαγωγής κερδών , συναλλαγματική ισοτιμία, εθνικοποίηση των επενδύσεων κ.λ.π.**
* **2.δ Πολιτικός κίνδυνος**
* **Εθνικοποιήσεις – πολιτικοποίησεις.**
* **Ιδιωτικοποιήσεις : έλλειψη διαφάνειας ,διακριτική μεταχείριση**
* **Κρατικές συμβάσεις – αντιμετώπιση με ρήτρες νομοθετικής παγίωσης / υπαγωγή της κρατικής σύμβασης στο δημόσιο διεθνές δίκαιο / γενικές αρχές δικαίου**
* **Διαιτησία**
* **Περιορισμοί στην ελευθερία του επιχειρείν : διασφάλιση της ελευθερίας του επιχειρείν με τις διατάξεις του Παγκόσμιου Οργανισμού Εμπορίου (ΠΟΕ)**

1. **ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗ ΚΙΝΔΥΝΩΝ - ΑΝΤΙΜΕΤΩΠΙΣΗ ΤΩΝ ΕΞΑΓΩΓΙΚΩΝ ΚΙΝΔΥΝΩΝ**

**3α. Διεθνής ασφάλιση εξαγωγικού εμπορίου : Ημικρατικοί οργανισμοί- στην Ελλάδα έχει ιδρυθεί ο ΟΑΕΠ- Οργανισμός Ασφάλισης Εξαγωγικών Πιστώσεων, στη Γαλλία ο COFA κ.λ.π.**

**Multirateral Investment Guarantee Agency (MIGA)- ίδρυση 1988**

**3β. Διαχείριση κινδύνων μέσω ενδιαμέσων – π.χ. δικηγόροι- εκτελωνιστές κ.λ.π.**

**3γ. Διαχείριση συναλλαγματικού κινδύνου μέσω συμβάσεων ανταλλαγής – Συμφωνία αμοιβαίων αγορών προΐόντων : είδος αλληλοχρέου λογαριασμού με εμπορεύματα**

**Η Uncitral (United Nations Commission International Trade Law ) έχει εκδόσει Νομικό Οδηγό για Διεθνείς Ανταλλακτικές Συμβάσεις- Legal Guide on International Countertrade Transactions**

1. **EΠΙΧΕΙΡΗΜΑΤΙΚΕΣ ΤΑΚΤΙΚΕΣ ΕΙΣΟΔΟΥ ΣΕ ΞΕΝΕΣ ΑΓΟΡΕΣ**

* **Αντιπροσώπευση - δικαιόχρηση - εγκατάσταση υποκαταστήματος**
* **Επισημαίνουμε τις διατάξεις του Ν. 89/1967 που δίδει κίνητρα σε αλλοδαπές εταιρίες για εγκατάσταση στην Ελλάδα**
* **Κοινοπραξίες – joint ventures**
* **Ίδρυση θυγατρικής εταιρίας : καλύτερη φορολογική μεταχείριση σε επίπεδο ομίλου δια της τιμολογιακής πολιτικής**

1. **ΤΑ ΙΔΙΑΙΤΕΡΑ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ ΤΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ ΤΩΝ ΔΙΕΘΝΩΝ ΣΥΝΑΛΛΑΓΩΝ**

* **Φύση – σκοπός της κατηγορίας βιοτικών σχέσεων που αναφέρονται σε αυτό**
* **Διεθνής χαρακτήρας της συναλλαγής**
* **Έννοια συναλλαγής - οικονομική βάση της συναλλαγής – η διεθνής φύση της συναλλαγής δημιουργεί μεγαλύτερη ανάγκη για βεβαιότητα δικαίου – ενοποίηση δικαίου .**
* **Ο καθορισμός της έννοιας της συναλλαγής, και ιδίως της έννοιας της εμπορικής συναλλαγής αποτελεί αντικείμενο διαφορετικών ερμηνευτικών προσεγγίσεων, με βάση κριτήρια εθνικά ή υπερεθνικά , λόγω κυρίως των διαφοροποιήσεων που ισχύουν σ τις νομικές παραδόσεις σε κάθε έννομη τάξη.**
* **Κρίσιμο χαρακτηριστικό γνώρισμα αποτελεί η κατάφαση της διεθνικότητας της συναλλαγής : η έννοια της συναλλαγής έχει ευρύτερο περιεχόμενο από το εμπορικό δίκαιο .**
* **- Δεσπόζουσα συναλλαγή αποτελεί η Διεθνής πώληση που ρυθμίζεται με τη Διεθνή σύμβαση της Βιέννης 1980 , η οποία κυρώθηκε στην Ελλάδα με το Ν. 2532/1997.**
* **Επαγγελματικός χαρακτήρας της συναλλαγής : αντανακλάται μέσω του ρόλου των επαγγελματικών επιμελητηρίων, όπως κυρίως το Διεθνές Εμπορικό Επιμελητήριο στο Παρίσι, που προτείνει συμβατικά σύνολα κανόνων- INCOTERMS**

**6- ΔΙΕΘΝΗΣ ΧΑΡΑΚΤΗΡΑΣ ΤΗΣ ΣΥΝΑΛΛΑΓΗΣ**

* **Εννοιολογική συγκρότηση της διεθνικότητας- έχουν προταθεί διάφορα κριτήρια :**
* **-το νομικό κριτήριο , υπονοεί ότι η συναλλακτική σχέση έχει σύνδεσμο με περισσότερα κρατικά δίκαια ή προς μία διεθνή σύμβαση ,**
* **το οικονομικό κριτήριο που , αναφέρεται στο ότι η βιοτική σχέση επηρεάζει τα συμφέροντα του διεθνούς εμπορίου , δηλαδή η ανάπτυξη της οικονομικής σχέσης εκτείνεται πέρα από τα όρια ενός κράτους ,**
* **το γεωγραφικό κριτήριο , που σχετίζεται με τον διασυνοριακό χαρακτήρα της συναλλαγής, και εφαρμόζεται κυρίως στο πεδίο των διεθνών μεταφορών , και τέλος**
* **τελολογικό κριτήριο - ενδιάμεση θεώρηση(Παμπούκης) που επικεντρώνεται στη φύση και τελολογία του κανόνα δικαίου**

**ΚΑΤΗΓΟΡΙΕΣ ΔΙΕΘΝΩΝ ΣΥΝΑΛΛΑΓΩΝ**

1. **ΕΜΠΟΡΙΟ – ΕΙΣΑΓΩΓΕΣ – ΕΞΑΓΩΓΕΣ**
2. **ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ - ΔΙΑΝΟΜΗ – ΜΕΤΑΦΟΡΑ , ΑΣΦΑΛΙΣΗ**
3. **ΔΙΕΘΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑ ΠΝΕΥΜΑΤΙΚΗΣ- ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗΣ ΙΔΙΟΚΤΗΣΙΑΣ**
4. **ΑΜΕΣΕΣ ΕΠΕΝΔΥΣΕΙΣ ΣΤΗΝ ΑΛΛΟΔΑΠΗ**
5. **ΣΧΕΣΗ ΤΟΥ ΔΔΣ ΜΕ ΑΛΛΟΥΣ ΣΥΓΓΕΝΕΙΣ ΚΛΑΔΟΥΣ :**

* **Εμπορικό Δίκαιο: κοινό αντικείμενο**

**– Διεθνές οικονομικό δίκαιο: αποτελεί κλάδο του Διεθνούς Δικαίου που ρυθμίζει τις οικονομικές σχέσεις μεταξύ των υποκειμένων του Διεθνούς δικαίου.**

1. **ΈΝΤΑΣΗ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΣ ΣΤΟ ΠΕΔΙΟ ΤΟΥ ΔΔΣ**

**Βασικά προβλήματα μετά την κρίση του 2008 : μετάβαση από άκρατο φιλελευθερισμό στην θέσπιση ετερόνομων κανόνων με βασικές αιτίες , την έλλειψη διαφάνειας και την αποσύνδεση της προσλαμβανόμενης αξίας από τα στοιχεία της πραγματικής οικονομίας**

1. **ΗΘΙΚΗ ΔΙΑΣΤΑΣΗ ΤΟΥ ΕΠΙΧΕΙΡΕΙΝ**

* **Κοινωνική επιχειρηματική δράση : Αρχές Caux, [www.cauwroundtable.org](http://www.cauwroundtable.org)**
* **Transparency International , www. Transparency.org**
* **International Organization for Standardization ISO- oμοιόμορφες πρακτικές ποιότητας**
* **Σύμβαση ΟΟΣΑ της 15-2-1999 , για την καταπολέμηση της διαφθοράς δημόσιων λειτουργών στις διεθνείς συναλλαγές**
* **Αστική Σύμβαση Συμβουλίου της Ευρώπης περί Διαφθοράς : Ν. 2957/2001**
* **Foreign Corrupt Practices Act ΗΠΑ, 1977, τροποποιήθηκε το 1988**

**Β’ ΜΑΘΗΜΑ**

**ΤΑ ΝΟΜΙΚΑ ΠΡΟΣΩΠΑ- ΕΦΑΡΜΟΣΤΕΟ ΔΙΚΑΙΟ**

1. **ΣΗΜΑΣΙΑ : Αντικείμενο της ρύθμισης των νομικών προσώπων στο ιδιωτικό διεθνές δίκαιο αποτελούν τα κάθε μορφής νομικά πρόσωπα , προσωπικού ή κεφαλαιουχικού χαρακτήρα, κερδοσκοπικά ή μη, αλλά και προσωπικές εταιρίες ή ομάδες περιουσίας , που δεν έχουν νομική προσωπικότητα κατά το εφαρμοστέο δίκαιο, στο μέτρο που διαθέτουν οργάνωση αντίστοιχη με αυτή των νομικών προσώπων.**
2. **ΤΟ ΣΥΝΔΕΤΙΚΟ ΣΤΟΙΧΕΙΟ – ΟΙ ΘΕΩΡΙΕΣ ΤΗΣ ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΗΣ ΕΔΡΑΣ ΚΑΙ ΤΗΣ ΣΥΣΤΑΣΗΣ**

**αα. Η θεωρία της πραγματικής έδρας . Κρατούσα άποψη στη θεωρία και τη νομολογία, κατά την οποία, η έννοια του άρθρου 10 ΑΚ που ορίζει ότι « η ικανότητα του νομικού προσώπου ρυθμίζεται από το δίκαιο της έδρας του», είναι ότι αναφέρεται στην πραγματική έδρα, όπου δηλαδή πράγματι ασκείται η διοίκηση του νομικού προσώπου . Επομένως , κατ’εφαρμογή της θεωρίας αυτής, νομικό πρόσωπο που έχει την πραγματική του έδρα στην Ελλάδα ,αλλά έχει συσταθεί κατά το δίκαιο άλλης χώρας, δεν θεωρείται ότι έχει νόμιμα συσταθεί στην Ελλάδα, επειδή δεν συντρέχουν οι διαδικασίες συστάσεως του κατά το ελληνικό δίκαιο .**

**ββ.Θεωρία της σύστασης. Το νομικό πρόσωπο διέπεται από το δίκαιο της χώρας στην οποία συστάθηκε , χωρίς να απαιτείται να έχει οποιοδήποτε άλλο σύνδεσμο με τη χώρα αυτή.**

**γγ. Βασικά επιχειρήματα υπερ της θεωρίας της πραγματικής έδρας : ουσιαστικός και γνήσιος σύνδεσμος με το κράτος// η επιλογή του τόπου συστάσεως από τις εταιρίες , κατά τη θεωρία της συστάσεως επιτρέπει στις εταιρίες να αποφεύγουν την εφαρμογή κανόνων αναγκαστικού δικαίου που αποβλέπουν στην προστασία των τρίτων , επιλέγοντας ως κράτος συστάσεως των εταιριών, εκείνο που έχει τους λιγότερους και ελαστικότερους κανόνες**

**δδ. Βασικά επιχειρήματα υπερ της θεωρίας της συστάσεως : διευκόλυνση της κινητικότητας των εταιριών , εξασφάλιση της βεβαιότητας δικαίου στις περιπτώσεις όπου η διοίκηση του νομικού προσώπου ασκείται σε περισσότερα από ένα κράτη , και επομένως στην περίπτωση αυτή δεν μπορεί εύκολα να εξακριβωθεί η πραγματική έδρα της εταιρίας.**

1. **ΟΙ ΕΞΑΙΡΕΣΕΙΣ- ΕΜΜΕΣΗ ΑΝΑΓΝΩΡΙΣΗ ΚΑΙ ΕΦΑΡΜΟΓΗ ΤΗΣ ΘΕΩΡΙΑΣ ΣΥΣΤΑΣΕΩΣ ΣΤΗΝ ΝΟΜΟΛΟΓΙΑ ΤΟΥ ΔΕΚ**

**αα. Η κοινοτική ελευθερία εγκατάστασης ως προς τα νομικά πρόσωπα με βάση τις διατάξεις των άρθρων 52 – νυν 43- και 58 – νυν 48- Συνθ ΕΟΚ, σύμφωνα με τις οποίες οι εταιρίες, κατά την έννοια του άρθρου 58 Συνθ ΕΟΚ, - δηλαδή τα νομικά πρόσωπα ιδιωτικού ή δημοσίου δικαίου που έχουν ικανότητα δικαίου σύμφωνα με το δίκαιο που τα διέπει και επιδιώκουν κερδοσκοπικό σκοπό, είναι φορείς που δικαιώματος ελεύθερης πρωτεύουσας και δευτερεύουσας εγκατάστασης, εφόσον έχουν συσταθεί σύμφωνα με τη νομοθεσία κράτους μέλους και έχουν την καταστατική τους έδρα, την κεντρική τους διοίκηση ή την κύρια εγκατάστασή τους εντός της κοινότητας.**

**Ωστόσο σύμφωνα με τη νομολογία του ΔΕΚ, απόφαση Daily Mail ΔΕΚ 81/88 (1988), το δικαίωμα εγκατάστασης στην περίπτωση εταιριών ασκείται κατά κανόνα μέσω της ίδρυσης πρακτορείων, υποκαταστημάτων ή θυγατρικών, δηλαδή με δευτερεύουσα εγκατάσταση// το βασικό επιχείρημα είναι ότι το δικαίωμα στην πρώτη εγκατάσταση προΰποθέτει προηγούμενη εναρμόνιση των κρατών μελών μέσω Οδηγιών. Ως επιπλέον προΰπόθεση για το δικαίωμα στη δεύτερη εγκατάσταση αποτελεί ο ενεργός και διαρκής δεσμός με την οικονομία ενός κράτους μέλους .**

**ββ. Εξέλιξη της νομολογίας του ΔΕΚ : Στο πλαίσιο διερεύνησης του δικαιώματος δευτερεύουσας εγκατάστασης των εταιριών, το ΔΕΚ διαμόρφωσε σημαντική νομολογία , που σηματοδοτεί τις εξαιρέσεις σε ενωσιακό επίπεδο από τον κανόνα της πραγματικής έδρας. Χαρακτηριστικές προς την κατεύθυνση αυτή είναι οι αποφάσεις ΔΕΚ Centros της 9.3.1999, Uberseering της 5.11.2002, Insipre Art της 30.9.2003. Στην πρώτη κρίθηκε ότι αντίκειται στις διατάξεις των άρθρων 52 και 58 Συνθ ΕΟΚ, η άρνηση κράτους μέλους να επιτρέψει τη σύσταση στο έδαφος του υποκαταστήματος νομικού προσώπου που συστάθηκε σύμφωνα με τη νομοθεσία κράτους μέλους – άρα κατά τη θεωρία της σύστασης- , ακόμη και αν η πραγματική έδρα του βρίσκεται σε άλλο κράτος,δηλαδή δεν ασκείται δραστηριότητα στην καταστατική έδρα. Επίσης στη δεύτερη απόφαση Uberseering, το ΔΕΚ έκρινε ότι δεν μπορεί να αμφισβητηθεί η νομική προσωπικότητα και η ικανότητα διαδίκου νομικού προσώπου από το δίκαιο της πραγματικής έδρας , εφόσον πληρούνται οι προΰποθέσεις που θέτει το δίκαιο της καταστατικής έδρας. Στο ίδιο πλαίσιο με βάση τη απόφαση Inspire Art , τα όρια ως προς την πραγματική έδρα επεκτάθηκαν εκτός από την υπόσταση του νομικού προσώπου , και σε ζητήματα ως προς απαιτήσεις ελάχιστου μετοχικού κεφαλαίου , εγγραφής στο εμπορικό μητρώο ,και ευθύνης των εταίρων.**

1. **Απόρροια της νομολογίας του ΔΕΚ δεν αποτελεί η καθολική εφαρμογή της θεωρίας της σύστασης, καθόσον επιτρέπονται περιορισμοί στην ελευθερία εγκατάστασης για την ικανοποίηση επιτακτικού συμφέροντος, αλλά αφήνεται η διακριτική ευχέρεια στα κράτη μέλη είτε να υιοθετήσουν πλήρως τη θεωρία της σύστασης είτε να ακολουθήσουν κάποια ενδιάμεση θεωρία.**

**Στην ελληνική έννομη τάξη έχει υποστηριχτεί ιδιαίτερα η άποψη της πλήρους υποκατάστασης της θεωρίας της πραγματικής έδρας από τη θεωρία της συστάσεως, με το βασικό επιχείρημα ότι έτσι προάγεται η ασφάλεια του “ενός δικαίου” , διότι ιδιαίτερα στις κεφαλαιουχικές εταιρίες υφίσταται επιτακτική ανάγκη να διέπονται από ενιαίο σύστημα δικαίου που να μην μπορεί να διασπαστεί , διότι σε αντίθετη περίπτωση θα ανακύπτουν δυσεπίλυτα δογματικά και πρακτικά ζητήματα, λόγω και των διαφορετικών αντιλήψεων που υφίστανται στα διάφορα κράτη μέλη , ως προς τα ζητήματα της σύστασης , οργάνωσης και λειτουργίας των κεφαλαιουχικών εταιριών . Προς τούτο αναφέρεται και το γεγονός ότι τα ζητήματα δημοσιότητας και διοικητικής εποπτείας διέπονται κατ’ανάγκη από το δίκαιο της σύστασης και της καταστατικής έδρας, που συμπαρασύρουν και συναφή ζητήματα. Βασική εξαίρεση από τη θεωρία της πραγματικής έδρας , εισάγουν οι διατάξεις του Ν. 791/1978 , κατά τις οποίες ναυτιλιακές εταιρίες που συστάθηκαν κατά το αλλοδαπό δίκαιο και είναι πλοιοκτήτριες ή διαχειρίστριες πλοίων υπό ελληνική σημαία ή εγκαθίστανται στην Ελλάδα , διέπονται από το δίκαιο της καταστατικής τους έδρας, ανεξάρτητα από πού βρίσκεται η πραγματική τους έδρα. Πλέον μετά το άρθρο 25 παρ. 9 Ν. 2234/1994 , η εφαρμογή του Ν. 791/1978 επεκτάθηκε και σε πλοιοκτήτριες εταιρίες υπό αλλοδαπή σημαία .**

1. **ΠΕΔΙΟ ΕΦΑΡΜΟΓΗΣ ΤΗΣ LEX SOCIETATIS**

**5.1 Ανεξάρτητα από την εφαρμογή της θεωρίας της πραγματικής έδρας ή του τόπου σύστασης, η ανάγκη για εφαρμογή ενός δικαίου προς αποφυγή εμπλοκής σε πρακτικά ζητήματα, δικαιολογεί την ευρύτατη οριοθέτηση του πεδίου εφαρμογής της lex societatis, ώστε να καταλαμβάνει τα ζητήματα σύστασης- ικανότητας δικαίου – λύσης - εκπροσώπησης- ευθύνης – εσωτερικών σχέσεων - ευθύνης μελών των εταιριών έναντι τρίτων .**

**5.2 Ειδικά ζητήματα συνδεδεμένων εταιριών : στις περιπτώσεις που οι συνδεδεμένες εταιρίες διέπονται από το δίκαιο περισσότερων της μιας χωρών, η εφαρμογή της lex societatis κάθε μιάς από τις συνδεδεμένες εταιρίες για τα ζητήματα που αφορούν την εταιρία αυτή , κρίνεται ικανοποιητική , π.χ. απαγόρευση παροχής δανείων ή πιστώσεων από θυγατρική που εδρεύει στην ελλάδα,ενώ η μητρική είναι αγγλική , σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 23α ν΄2190/1920. Σε άλλες όμως περιπτώσεις , όταν ανακύπτουν ζητήματα προστασίας των συμφερόντων της μητρικής εταιρίας , όπως π.χ. απόκτηση μετοχών της μητρικής από τη θυγατρική , προκρίνεται η εφαρμογή του δικαίου της μητρικής εταιρίας.**

**5.3Ειδικά ζητήματα μεταφοράς της έδρας του νομικού προσώπου : Το ζήτημα της μεταφοράς της έδρας διέπεται εν μέρει από το δίκαιο της παλαιάς έδρας αναφορικά με τη νομιμότητα της απόφασης περί μεταφοράς της έδρας , και το ζήτημα κατά πόσο η απόφαση αυτή αποτελεί λύση του νομικού προσώπου, και εν μέρει από το δίκαιο της νέας έδρας αναφορικά με τις προΰποθέσεις ανασύστασης του νομικού προσώπου , αν έχει προηγηθεί λύση του , ή τις απαιτούμενες ενέργειες, ιδίως τροποποίηση του καταστατικού .**

**Προΰποθέσεις επιτρεπτού της μεταφοράς έδρας ελληνικού νομικού προσώπου στην αλλοδαπή : αυξημένη απαρτία κατ’άρθρο 29 παρ. 3 ν. 2190/20, της γενικής συνέλευσης για τη λήψη απόφασης μεταβολής της εθνικότητας της εταιρίας, αυξημένη πλειοψηφία της σχετικής απόφασης της Γ.Σ., δικαίωμα εξόδου των μετόχων της μειοψηφίας.**

**Το ΔΕΚ στην απόφαση Cartesio C- 210/2006 έκρινε ότι το κράτος μέλος δεν μπορεί να εμποδίσει ένα νομικό πρόσωπο από το να μεταβάλει το κράτος μέλος συστάσεώς του, χωρίς να μεσολαβήσει λύση και εκκαθάρισή του , εκτός αν ένας τέτοιος περιορισμός δικαιολογείται από λόγους γενικού συμφέροντος .**

1. **ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΑΛΛΟΔΑΠΩΝ ΕΤΑΙΡΙΩΝ ΣΤΗΝ ΕΛΛΑΔΑ ΜΕ ΥΠΟΚΑΤΑΣΤΗΜΑ ΜΕ ΒΑΣΗ ΤΙΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ ΤΟΥ Ν. 89/1967**

**Βασική ρύθμιση : παροχή προνομίων σε αλλοδαπές εταιρίες κυρίως δασμολογικής και φορολογικής φύσεως αλλά και ευνοΐκότερου εργασιακού καθεστώτος ως προς τις άδειες εργασίας αλλοδαπών προσώπων που απασχολούνται σε αυτές -, στην περίπτωση εγκατάστασης στην Ελλάδα εταιριών με εξωχώριο αντικείμενο δραστηριότητας.**

**6.1 Προΰποθέσεις εγκαταστάσεως : Ειδική άδεια με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας και Οικονομικών που δημοσιεύεται στην ΕτΚ εντός 50 ημερών από την υποβολή της αίτησης. Οι εγκαθιστάμενες εταιρίες έχουν υποχρέωση εντός 12 μηνών από την έκδοση της άδειας να απασχολούν προσωπικό τουλάχιστον 4 άτομα και να έχουν λειτουργικές δαπάνες τουλάχιστον 100.000 Ευρώ ετησίως.**

**6.2 Ζητήματα εφαρμογής του α.ν. 89/67 στις υπεράκτιες εταιρίες : αα. το πρόβλημα της ισοδυναμίας των εταιρικών τύπων για την ορθή επιλογή των προΰποθέσεων εγκαταστάσεως που θέτει το ελληνικό ουσιαστικό δίκαιο για τις αλλοδαπές Α.Ε. και ΕΠΕ, ββ. Ζητήματα εφαρμογής του Ν. 89/67 ως προς τις υπεράκτιες εταιρίες , όπου αφενός μεν ως προς την έννοια της εγκατάστασης υποστηρίζεται ότι η άποψη ότι αναφέρεται στις συνήθεις κατά νόμο δραστηριότητες των υποκαταστημάτων, γραφείων και παραρτημάτων , και αφετέρου ως προς το εφαρμοστέο δίκαιο γίνεται δεκτό ότι εφαρμόζεται η ΑΚ 10, που προβλέπει ως σύνδεσμο την πραγματική έδρα και δεν τίθεται θέμα αναλογικής εφαρμογής των διατάξεων του Ν. 791/78 που ισχύει για τις ναυτιλιακές εταιρίες και θέτει ως σύνδεσμο την καταστατική έδρα.**