



19.2.2010

ΑΝΑΚΟΙΝΩΣΗ ΠΡΟΣ ΤΑ ΜΕΛΗ

Θέμα: Αναφορά 1271/2009, του Thomas Ramsey, βρετανικής ιθαγένειας, σχετικά με διακρίσεις μεταξύ των μόνιμων και μη μόνιμων κατοίκων του Ηνωμένου Βασιλείου που είναι μέτοχοι της TESCO σε σχέση με έκδοση δικαιωμάτων εγγραφής

1. Περίληψη της αναφοράς

Με ανακοίνωσή του το διοικητικό συμβούλιο της TESCO αναγγέλλει την έκδοση νέων μετοχών με τη μορφή «προνομιακής προσφοράς προς τους νυν μετόχους μέσω έκδοσης δικαιωμάτων εγγραφής». Η ανακοίνωση συνεχίζει αναφέροντας ότι «η απόφαση **δεν αφορά** τα κλασματικά δικαιώματα σε μετοχές και τους **υπερπόντιους μετόχους** για τους οποίους η έκδοση δικαιωμάτων εγγραφής δεν μπορεί να πραγματοποιηθεί λόγω νομικών και πρακτικών προβλημάτων». Ο αναφέρων είναι βρετανός υπήκοος αλλά κάτοικος Γερμανίας και, ως εκ τούτου, αποκλείστηκε· θεωρεί ότι έχει υποστεί διακριτική μεταχείριση.

2. Παραδεκτό

Χαρακτηρίστηκε παραδεκτή στις 11 Δεκεμβρίου 2009. Η Επιτροπή κλήθηκε να παράσχει πληροφορίες (άρθρο 202, παράγραφος 6, του Κανονισμού).

3. Απάντηση της Επιτροπής, που ελήφθη στις 19 Φεβρουαρίου 2010.

Ο αναφέρων είναι βρετανός πολίτης ο οποίος διαμένει στη Γερμανία. Έχει στην κατοχή του μετοχές της Tesco plc, μιας δημόσιας εταιρείας περιορισμένης ευθύνης με έδρα στο Ηνωμένο Βασίλειο.

Σε ανακοίνωση της γενικής συνέλευσης του 2009, το διοικητικό συμβούλιο της TESCO εξήγγειλε σχέδιο απόφασης σχετικά με την έκδοση νέων μετοχών με τη μορφή «προνομιακής προσφοράς προς τους νυν μετόχους μέσω έκδοσης δικαιωμάτων εγγραφής (η απόφαση δεν

αφορά τα κλασματικά δικαιώματα σε μετοχές και τους υπερπόντιους μετόχους για τους οποίους η έκδοση δικαιωμάτων εγγραφής δεν μπορεί να πραγματοποιηθεί λόγω νομικών και πρακτικών προβλημάτων)». Ο αναφέρων θεωρεί ότι το σχέδιο απόφασης αντιβαίνει στο κοινοτικό δίκαιο καθώς επίσης αποκλείει μετόχους της ΕΕ που διαμένουν σε κράτος μέλος διαφορετικό από το κράτος μέλος στο οποίο εκδόθηκαν δικαιώματα εγγραφής.

Έχοντας απευθυνθεί ο ίδιος προσωπικά στον διευθύνοντα σύμβουλο της Tesco plc τον Ιούνιο του 2009 χωρίς να λάβει απάντηση, ο αναφέρων προσέφυγε στη Listing Authority (Εποπτική Αρχή των Χρηματιστηριακών Αγορών) του Ηνωμένου Βασιλείου, η οποία αποτελεί τμήμα της FSA (Αρχή Χρηματοοικονομικών Υπηρεσιών), τον Αύγουστο του 2009.

Οι παρατηρήσεις της Επιτροπής σχετικά με την αναφορά

Η κατάσταση κατά την οποία μέτοχοι που διαμένουν σε ορισμένα κράτη μέλη παρακωλύονται όσον αφορά τη συμμετοχή τους σε αυξήσεις του κεφαλαίου εισηγμένων εταιρειών που έχουν έδρα σε άλλο κράτος μέλος έχει επαναληφθεί αρκετές φορές στο παρελθόν. Εντούτοις, το ισχύον κοινοτικό κεκτημένο τόσο στο εταιρικό δίκαιο όσο και στο δίκαιο των κινητών τίτλων δεν προβλέπει κάποια αποτελεσματική αποκατάσταση για την εικαζόμενη αυτή διάκριση σε βάρος των μετόχων της ίδιας εταιρείας που είναι κάτοικοι άλλου κράτους μέλους της ΕΕ.

Σε περιπτώσεις που οι εταιρείες επιθυμούν να προβούν σε αύξηση του κεφαλαίου τους, εκχωρούν κατά κανόνα δικαιώματα προτίμησης στους υφιστάμενους μετόχους. Οι εκχωρήσεις αυτές ονομάζονται «εκδόσεις δικαιωμάτων εγγραφής» και ταυτίζονται με προσφορές κινητών αξιών προς το κοινό. Η οδηγία για το ενημερωτικό δελτίο (2003/71/EK) ρυθμίζει τέτοιου είδους προσφορές στο εσωτερικό της ΕΕ, και συγκεκριμένα παρέχει στους εκδότες το δικαίωμα να προβαίνουν σε δημόσια προσφορά κινητών αξιών σε εκείνα τα κράτη μέλη της ΕΕ που προτιμούν. Η οδηγία, συνεπώς, δεν απαγορεύει τον περιορισμό των προσφορών σε ορισμένες ζώνες δικαιοδοσίας, αλλά αφήνει την επιλογή στους εκδότες.

Επιπλέον, το δίκαιο της ΕΕ δεν περιλαμβάνει γενική αρχή για την ισότιμη μεταχείριση των μετόχων η οποία να απαγορεύει ενδεχόμενες διακρίσεις μεταξύ των μετόχων. Αυτό επιβεβαιώθηκε πρόσφατα από το Ευρωπαϊκό Δικαστήριο στην απόφασή του της 15ης Οκτωβρίου 2009 (υπόθεση C-101/08, «Audioflux»)¹. Η αποκαλούμενη δεύτερη οδηγία για το εταιρικό δίκαιο (77/91/ΕΟΚ)², στο άρθρο 42 ορίζει ότι «οι νομοθεσίες των κρατών μελών εγγυώνται ίση μεταχείριση των μετόχων που βρίσκονται στην ίδια θέση», αλλά περιορίζει αυτήν την αρχή σε σχέση με «την εφαρμογή της παρούσης οδηγίας». Επιπλέον, επιτρέπει ρητά τον περιορισμό ή τον αποκλεισμό του δικαιώματος προτίμησης υπό την προϋπόθεση ότι γίνεται με απόφαση της γενικής συνέλευσης και ότι πληρούνται ορισμένες άλλες προϋποθέσεις (άρθρο 29, παράγραφος 4, και άρθρο 40).

Στην προκείμενη περίπτωση, φαίνεται ότι η απόφαση για τον περιορισμό του δικαιώματος

¹ ΕΕ C 297 της 5.12.2009, σ. 7–8.

² Δεύτερη οδηγία 77/91/ΕΟΚ του Συμβουλίου της 13ης Δεκεμβρίου 1976 περί συντονισμού των εγγυήσεων που απαιτούνται στα κράτη μέλη εκ μέρους των εταιρειών, κατά την έννοια του άρθρου 58 δεύτερη παράγραφος της Συνθήκης, για την προστασία των συμφερόντων των εταίρων και των τρίτων με σκοπό να καταστούν οι εγγυήσεις αυτές ισοδύναμες όσον αφορά τη σύσταση της ανωνύμου εταιρείας και τη διατήρηση και τις μεταβολές του κεφαλαίου της,

προτίμησης σε μετόχους οι οποίοι διαμένουν στο Ηνωμένο Βασίλειο υποβλήθηκε στη γενική συνέλευση των μετόχων της Tesco. Εφόσον τηρήθηκαν οι διαδικαστικοί κανόνες που προβλέπονται στη δεύτερη οδηγία για το εταιρικό δίκαιο (και ειδικότερα η απαίτηση στο άρθρο 40 αυτής για ειδική πλειοψηφία δύο τρίτων στη γενική συνέλευση), δεν είναι δυνατόν συνεπώς να συναχθεί ότι παραβιάστηκε το δίκαιο της ΕΕ.

Ωστόσο, η Επιτροπή θα ήθελε να επισημάνει τις βελτιώσεις που επετεύχθησαν μέσω της έγκρισης της αποκαλούμενης οδηγίας για τα δικαιώματα των μετόχων (οδηγία 2007/36/EK)¹. Η οδηγία βελτιώνει τα δικαιώματα πληροφόρησης των μετόχων και τις δυνατότητες να ψηφίζουν στη γενική συνέλευση σε διασυνοριακή βάση. Η μεταφορά της οδηγίας, η οποία ολοκληρώθηκε τον Αύγουστο του 2009, θα δώσει συνεπώς σε μετόχους κατοίκους εξωτερικού το δικαίωμα λόγου επί αποφάσεων που αφορούν τον περιορισμό ή τον αποκλεισμό των δικαιωμάτων προτίμησης των μετόχων που διαμένουν σε ορισμένα κράτη μέλη και θα διασφαλίσει ότι κάθε τέτοια απόφαση λαμβάνεται στη βάση ευρείας συναίνεσης όλων των μετόχων.

Συμπέρασμα

Το ισχύον κοινοτικό κεκτημένο δεν παρέχει καμία βάση ώστε να αποτρέπονται οι δημόσιες εταιρείες περιορισμένης ευθύνης από τον περιορισμό της έκδοσης δικαιωμάτων εγγραφής σε άτομα που διαμένουν σε ορισμένα κράτη μέλη της ΕΕ, σε περιπτώσεις που ο περιορισμός αυτός συντελείται υπό τη μορφή απόφασης της γενικής συνέλευσης, σύμφωνα με τους κανόνες της δεύτερης οδηγίας για το εταιρικό δίκαιο (οδηγία 77/91/ΕΟΚ).

¹ Οδηγία 2007/36/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 11ης Ιουλίου 2007 σχετικά με την άσκηση ορισμένων δικαιωμάτων από μετόχους εισηγμένων εταιρειών,