

ด่วนที่สุด

ที่ นร ๐๕๐๓/

๑๕๕๕

สำนักงานเลขาธิการสภาผู้แทนราษฎร
 เลขรับ..... ๑๓ / ๐๕๕๕
 วันที่..... ๒๖ เม.พ.๕๕
 เวลา..... ๑๐.๒๐ น.

สำนักนายกรัฐมนตรี

ทำเนียบรัฐบาล กทม. ๑๐๓๐๐

๒๖ เมษายน ๒๕๕๕

เรื่อง ร่างพระราชบัญญัติ รวม ๒๐ ฉบับ


กราบเรียน ประธานสภาผู้แทนราษฎร

สิ่งที่ส่งมาด้วย ร่างพระราชบัญญัติ รวม ๒๐ ฉบับ

ด้วยคณะรัฐมนตรีได้ประชุมปรึกษาลงมติให้เสนอร่างพระราชบัญญัติ รวม ๒๐ ฉบับ ต่อสภาผู้แทนราษฎรเป็นเรื่องด่วน

จึงขอเสนอร่างพระราชบัญญัติ รวม ๒๐ ฉบับ ตามบัญชีแนบท้าย พร้อมด้วยบันทึกหลักการ และเหตุผล และบันทึกวิเคราะห์สรุปสาระสำคัญ มาเพื่อขอได้โปรดนำเสนอสภาผู้แทนราษฎรพิจารณา เป็นเรื่องด่วนตามรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทยต่อไป

ขอแสดงความนับถืออย่างยิ่ง



(นายอภิสิทธิ์ เวชชาชีวะ)

นายกรัฐมนตรี

สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

โทร. ๐ ๒๖๘๐ ๙๐๐๐ ต่อ ๓๐๕ (นายสั่งทง)

โทรสาร ๐ ๒๖๘๐ ๙๐๕๘

กลุ่มงานระเบียบวาระ

รับที่ ๒๖ / ๒๕๕๕

วันที่ ๒๖, ๒๗, ๒๘ เม.พ. ๑๓.๓๐ น.

กลุ่มงานพระราชบัญญัติและญัตติ ๒

รับที่ ศค. ๒๕๕๕

วันที่ ๒๖ เม.พ. ๕๕ เวลา ๑๐.๓๐ น.

กลุ่มงานบริหารทั่วไป สำนักเลขาธิการสภาผู้แทนราษฎร
 เลขรับ..... ๑๕๕๕ / ๒๕๕๕
 วันที่ ๒๖, ๒๗, ๒๘ เม.พ. ๑๓.๓๐ น.
 ส่งกลุ่มงาน ๑๖.๑๔.๑๑๘๖ญัตติ สำนักเลขาธิการ

บันทึกวิเคราะห์สรุป

**สาระสำคัญของร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจ
เพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. ๒๕๕๐ พ.ศ.**

คณะรัฐมนตรีได้มีมติให้เสนอร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. ๒๕๕๐ พ.ศ. ต่อสภาผู้แทนราษฎร และสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้จัดทำบันทึกวิเคราะห์สรุปสาระสำคัญของร่างพระราชบัญญัติตามมาตรา ๑๘๖ วรรคห้า ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย ดังต่อไปนี้

๑. เหตุผลและความจำเป็นในการเสนอร่างพระราชบัญญัติ

เนื่องจากพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. ๒๕๕๐ ที่ใช้บังคับในปัจจุบัน บัญญัติรองรับกรณีการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์จำกัดเฉพาะการโอนสินทรัพย์และการออกหลักทรัพย์จำหน่ายแก่ผู้ลงทุนเท่านั้น ทำให้การประกอบกิจการของนิติบุคคลเฉพาะกิจขาดความคล่องตัวและไม่สอดคล้องกับการทำธุรกรรมดังกล่าวในระบบสากล อีกทั้งกฎหมายว่าด้วยทรัสต์เพื่อธุรกรรมในตลาดทุนซึ่งมีผลใช้บังคับแล้ว ได้กำหนดให้ทรัสต์อาจก่อตั้งขึ้นได้เพื่อประโยชน์ในการดำเนินธุรกรรมในตลาดทุน และการดำเนินการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ตามกฎหมายว่าด้วยนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ ดังนั้น จึงสมควรแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดดังกล่าวเพื่อกำหนดให้การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์โดยการรับสินทรัพย์ไว้เป็นหลักประกันสามารถดำเนินการได้ด้วย และเพิ่มเติมให้มีการจัดตั้งนิติบุคคลเฉพาะกิจในรูปแบบของทรัสต์ตามกฎหมายว่าด้วยทรัสต์เพื่อธุรกรรมในตลาดทุนได้ ตลอดจนแก้ไขเพิ่มเติมบทบัญญัติต่าง ๆ เพื่อให้สอดคล้องและเอื้ออำนวยต่อการพัฒนาธุรกรรมการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

๒. สาระสำคัญของร่างพระราชบัญญัติ

ได้มีการแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. ๒๕๕๐ ในเรื่องดังต่อไปนี้

๒.๑ ขอบเขตของการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ให้กระทำได้ โดยนิติบุคคลเฉพาะกิจรับโอนสินทรัพย์หรือรับสินทรัพย์ไว้เป็นหลักประกันจากผู้จำหน่ายสินทรัพย์ และทำการออกและจำหน่ายหลักทรัพย์ แล้วนำเงินที่ได้รับจากการจำหน่ายหลักทรัพย์ดังกล่าวมาชำระแก่ผู้จำหน่ายสินทรัพย์ รวมทั้งจะชำระหนี้แก่ผู้ถือหลักทรัพย์ตามกระแสรายรับที่เกิดจากสินทรัพย์ที่รับโอนมาหรือที่รับไว้เป็นหลักประกันนั้น (บทนิยามในร่างมาตรา ๓)

นอกจากนี้ โดยหลักทั่วไป การดำเนินการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ของนิติบุคคลเฉพาะกิจในแต่ละโครงการจะกระทำได้เพียงชั้นเดียวเท่านั้น หากจะมีการนำสิทธิเรียกร้องของหลักทรัพย์ที่ออกตามโครงการที่ได้รับอนุมัติตามกฎหมายมาทำการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในโครงการอื่นอีก ก็จะต้องได้รับความเห็นชอบจากคณะกรรมการ ก.ล.ด. ก่อนเพื่อมิให้มีการดำเนินการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ที่ซับซ้อนหลายชั้น อันจะเป็นการป้องกันมิให้เกิดผลกระทบต่อภาคเศรษฐกิจ (ร่างมาตรา ๑๐/๑)

๒.๒ ผู้ทำการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

ในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ ผู้จำหน่ายสินทรัพย์หรือบุคคลที่คณะกรรมการ ก.ล.ด. ประกาศกำหนดจะเป็นผู้เสนอโครงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ โดยต้องมีการระบุรูปแบบของนิติบุคคลเฉพาะกิจและรายละเอียดของโครงการตามที่คณะกรรมการ ก.ล.ด. ประกาศกำหนด และเมื่อสำนักงาน ก.ล.ด. อนุมัติโครงการดังกล่าวแล้ว ให้ถือว่านิติบุคคลเฉพาะกิจที่ระบุในโครงการเป็นนิติบุคคลเฉพาะกิจที่ได้รับการจดทะเบียนตามกฎหมายนี้ โดยนิติบุคคลเฉพาะกิจอาจจัดตั้งเป็นบริษัทจำกัด บริษัทมหาชนจำกัด หรือนิติบุคคลอื่นตามที่คณะกรรมการ ก.ล.ด. ประกาศกำหนด หรืออาจจัดตั้งขึ้นโดยการก่อตั้งทรัสต์ตามกฎหมายว่าด้วยทรัสต์เพื่อธุรกรรมในตลาดทุนก็ได้ และในโครงการหนึ่ง ๆ อาจมีนิติบุคคลเฉพาะกิจรายเดียวหรือหลายรายเพื่อรับโอนสินทรัพย์เป็นทอด ๆ ระหว่างนิติบุคคลเฉพาะกิจก็ได้ แต่นิติบุคคลเฉพาะกิจรายเดียวจะดำเนินการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์หลายโครงการในขณะเดียวกันไม่ได้ เว้นแต่จะได้รับอนุญาตเป็นการเฉพาะรายจากคณะกรรมการ ก.ล.ด.

เมื่อพิจารณาบทบัญญัติเกี่ยวกับนิติบุคคลเฉพาะกิจในต่างประเทศ พบว่ากฎหมายต่างประเทศได้กำหนดรองรับให้นิติบุคคลเฉพาะกิจจัดตั้งขึ้นในรูปของนิติบุคคลและทรัสต์ได้เช่นกัน เช่น กฎหมายญี่ปุ่น กำหนดให้นิติบุคคลเฉพาะกิจ (special purpose company) เป็นหน่วยทางธุรกิจในรูปแบบของ corporate entity โดยอาจจัดตั้งขึ้นในรูปทรัสต์ (trust) หรือห้างหุ้นส่วน (general partnership และ tokumei kumiai) ซึ่งไม่มีฐานะเป็นนิติบุคคลภายใต้ประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ของญี่ปุ่น และเมื่อนิติบุคคลเฉพาะกิจไม่มีฐานะเป็นนิติบุคคล กฎหมายญี่ปุ่นจึงได้กำหนดให้สินทรัพย์ (asset) ที่จะแปลงเป็นหลักทรัพย์เป็นทรัพย์สิน (property) ที่อยู่ในอำนาจการบริหารจัดการของผู้จัดการ (manager) ของนิติบุคคลเฉพาะกิจนั้น ส่วนกฎหมายสิงคโปร์ กำหนดให้นิติบุคคลเฉพาะกิจ (special purpose entity) อาจจัดตั้งขึ้นในรูปของบริษัท (corporation) กองทรัสต์ (trust) หรือรูปแบบอื่นก็ได้

๒.๓ อำนาจและหน้าที่ของนิติบุคคลเฉพาะกิจ

โดยที่นิติบุคคลเฉพาะกิจทำหน้าที่เป็นตัวกลางในการดำเนินการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ จึงได้กำหนดอำนาจดำเนินการต่าง ๆ ของนิติบุคคลเฉพาะกิจไว้เพื่อให้เกิดความชัดเจน กล่าวคือ การรับโอนสินทรัพย์หรือรับสินทรัพย์ไว้เป็นหลักประกัน การออกหลักทรัพย์จำหน่ายแก่ผู้ลงทุน การทำสัญญากับบุคคลต่าง ๆ เพื่อประโยชน์ในการดำเนินการให้เป็นไปตามโครงการที่ได้รับอนุมัติ การก่อหนี้สินหรือภาระผูกพัน

ตามโครงการ การลงทุนหรือหาประโยชน์จากสินทรัพย์ที่รับโอนมา และการดำเนินการอื่นใด ตามที่คณะกรรมการ ก.ล.ต. ประกาศกำหนด

นอกจากนี้ นิติบุคคลเฉพาะกิจยังมีหน้าที่ต้องบอกกล่าวการโอน สิทธิเรียกร้องไปยังลูกหนี้ นับแต่วันที่มีการเปลี่ยนแปลงตัวแทนเรียกเก็บและรับชำระหนี้ด้วย โดยการบอกกล่าวการโอนนี้หากได้กระทำตามหลักเกณฑ์ วิธีการ และเงื่อนไขที่คณะกรรมการ ก.ล.ต. ประกาศกำหนด ให้ถือเป็นการบอกกล่าวการโอนโดยชอบด้วยกฎหมาย ทั้งนี้ การกำหนด หลักเกณฑ์ วิธีการ และเงื่อนไขของคณะกรรมการ ก.ล.ต. ต้องมีลักษณะที่ทำให้ลูกหนี้ทราบถึงการโอนสิทธิเรียกร้องดังกล่าวด้วย

๒.๔ สิทธิประโยชน์ในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

ในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ หากมีการโอนและการเปลี่ยนแปลง รายการทางทะเบียนเกี่ยวกับสินทรัพย์ ทรัพย์สิน และหลักประกันของสินทรัพย์ดังกล่าว ตามโครงการ ให้ได้รับยกเว้นค่าธรรมเนียมที่เกิดขึ้น

๒.๕ การเพิกถอนการจดทะเบียนนิติบุคคลเฉพาะกิจ

สำนักงาน ก.ล.ต. มีอำนาจเพิกถอนการจดทะเบียนนิติบุคคลเฉพาะกิจ ในกรณีดังต่อไปนี้

(๑) กรณีที่นิติบุคคลเฉพาะกิจทำการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ โดยมิได้ปฏิบัติตามหลักเกณฑ์ที่คณะกรรมการ ก.ล.ต. ประกาศกำหนด

(๒) กรณีที่นิติบุคคลเฉพาะกิจได้มีได้มุ่งหมายที่จะทำการแปลงสินทรัพย์ เป็นหลักทรัพย์อย่างแท้จริง และโดยที่ในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์เกิดจากความร่วมมือ กันและเพื่อผลประโยชน์ระหว่างนิติบุคคลเฉพาะกิจและผู้จำหน่ายสินทรัพย์ จึงกำหนดให้บุคคล ดังกล่าวร่วมกันรับผิดชอบค่าใช้จ่ายเป็นจำนวนสองเท่าของจำนวนเงินที่ได้รับยกเว้นค่าธรรมเนียม และหากนิติบุคคลเฉพาะกิจได้รับสิทธิพิเศษอื่นใดที่ไม่อาจคำนวณเป็นเงินได้ให้ชดใช้เงิน เป็นจำนวนหนึ่งล้านบาทด้วย และให้เงินที่ชดใช้ดังกล่าวข้างต้นตกเป็นรายได้ของแผ่นดิน

(๓) กรณีที่สำนักงาน ก.ล.ต. เห็นว่านิติบุคคลเฉพาะกิจได้ไม่อาจดำเนิน กิจการต่อไปได้

ทั้งนี้ การเพิกถอนการจดทะเบียนนิติบุคคลเฉพาะกิจดังกล่าวให้ถือเป็นการ เลิกบริษัทด้วย และให้มีการแต่งตั้งผู้ชำระบัญชีของนิติบุคคลนั้น

๒.๖ การสิ้นสุดของนิติบุคคลเฉพาะกิจ

นิติบุคคลเฉพาะกิจสิ้นสุดลงในกรณีดังต่อไปนี้

(๑) เมื่อมีการชำระหนี้แก่ผู้ถือหลักทรัพย์ของนิติบุคคลเฉพาะกิจ จนครบถ้วนแล้ว และได้โอนสินทรัพย์ที่เหลืออยู่ทั้งหมดกลับคืนไปยังผู้จำหน่ายสินทรัพย์ หรือปลดสินทรัพย์จากการเป็นหลักประกันแล้ว

(๒) เมื่อมีการเลิกนิติบุคคลเฉพาะกิจโดยได้รับความเห็นชอบ จากผู้ถือหลักทรัพย์ของนิติบุคคลเฉพาะกิจนั้นเกินกว่าสองในสามของจำนวนหลักทรัพย์ที่จำหน่ายได้ และยังคงมีอยู่

(๓) เมื่อมีเหตุให้นิติบุคคลเฉพาะกิจสิ้นสุดลงตามที่กำหนดไว้ในโครงการ
 (๔) เมื่อสำนักงาน ก.ล.ต. เพิกถอนการจดทะเบียนนิติบุคคลเฉพาะกิจ
 เมื่อนิติบุคคลเฉพาะกิจสิ้นสุดลง นอกจากการสิ้นสุดลงเพราะเหตุที่
 สำนักงาน ก.ล.ต. เพิกถอนการจดทะเบียน หากมีสินทรัพย์หรือทรัพย์สินคงเหลือซึ่งตามโครงการ
 กำหนดให้โอนคืนนั้น ให้โอนคืนเป็นสิทธิของผู้จำหน่ายสินทรัพย์ตามหลักเกณฑ์ที่กฎหมายกำหนด

๑๔.๗ บทกำหนดโทษ

กรณีที่อยู่เสนอโครงการได้แสดงข้อความอันเป็นเท็จหรือปกปิดข้อความจริง
 ซึ่งควรบอกให้แจ้ง หรือกรณีที่นิติบุคคลเฉพาะกิจซึ่งเป็นนิติบุคคลได้กระทำการนอกจาก
 ที่กำหนดไว้ในโครงการที่ได้รับอนุมัติ กรรมการ ผู้จัดการ หรือบุคคลใดซึ่งรับผิดชอบในการ
 ดำเนินงานของนิติบุคคลนั้น ต้องระวางโทษจำคุกไม่เกินหนึ่งปี หรือปรับไม่เกินสามแสนบาท
 หรือทั้งจำทั้งปรับ เว้นแต่จะพิสูจน์ได้ว่าตนมิได้มีส่วนในการกระทำความผิดนั้น

นอกจากนี้ กรณีที่นิติบุคคลมิได้จัดการอันสมควรเพื่อปกป้องรักษาทรัพย์สิน
 และประโยชน์ของผู้ถือหลักทรัพย์ของนิติบุคคลเฉพาะกิจหรือแจ้งการครอบครองทรัพย์สิน
 หรือเอกสารของนิติบุคคลเฉพาะกิจให้ผู้แทนชั่วคราวทราบภายในระยะเวลาที่สำนักงาน ก.ล.ต.
 กำหนด กรรมการ ผู้จัดการ หรือบุคคลใดซึ่งรับผิดชอบในการดำเนินงานของนิติบุคคล
 ต้องระวางโทษจำคุกไม่เกินหกเดือน หรือปรับไม่เกินหกหมื่นบาท หรือทั้งจำทั้งปรับ เว้นแต่
 จะพิสูจน์ได้ว่าตนมิได้มีส่วนในการกระทำความผิดนั้น