

- ร่าง -

ประกาศคณะกรรมการกำกับตลาดทุน

ที่ ทจ. /2551

เรื่อง การเสนอขายหุ้นกู้ต่างประเทศต่อธนาคารพาณิชย์ในประเทศไทย

อาศัยอำนาจตามความในมาตรา 16/6 แห่งพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2551 และมาตรา 35 มาตรา 40(11) มาตรา 41(3) และ (4) มาตรา 56 มาตรา 67 มาตรา 69(11) และมาตรา 70(9) แห่งพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 อันเป็นพระราชบัญญัติที่มีบทบัญญัติบางประการเกี่ยวกับการจำกัดสิทธิและเสรีภาพของบุคคลซึ่งมาตรา 29 ประกอบกับมาตรา 33 มาตรา 34 มาตรา 41 มาตรา 43 มาตรา 44 และมาตรา 64 ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทยบัญญัติให้กระทำได้โดยอาศัยอำนาจตามบทบัญญัติแห่งกฎหมาย คณะกรรมการ ก.ล.ต. ทำหน้าที่คณะกรรมการกำกับตลาดทุนตามมาตรา 60 แห่งพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2551 ออกข้อกำหนดไว้ดังต่อไปนี้

ข้อ 1 ประกาศนี้ให้ใช้บังคับตั้งแต่วันที่ เป็นต้นไป

ข้อ 2 ในประกาศนี้

(1) คำว่า “แบบแสดงรายการข้อมูล” และ “ข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์” ให้มีความหมายเช่นเดียวกับบทนิยามของคำดังกล่าวที่กำหนดไว้ในประกาศคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ว่าด้วยการกำหนดบทนิยามในประกาศเกี่ยวกับการออกและเสนอขายตราสารหนี้ทุกประเภท

(2) “บริษัทต่างประเทศ” หมายความว่า บริษัทที่จัดตั้งขึ้นตามกฎหมายต่างประเทศ

(3) “ธนาคารพาณิชย์” หมายความว่า ธนาคารพาณิชย์ตามกฎหมายว่าด้วยธุรกิจสถาบันการเงิน

(4) “ข้อกำหนดสิทธิ” หมายความว่า ข้อกำหนดว่าด้วยสิทธิและหน้าที่ของผู้ถือหุ้นและผู้ถือหุ้นกู้

(5) “ผู้ที่มีถิ่นที่อยู่นอกราชอาณาจักร” หมายความว่า ผู้ที่มีถิ่นที่อยู่นอกราชอาณาจักรตามมาตราการป้องกันการเก็งกำไรค่าเงินบาทที่กำหนดโดยธนาคารแห่งประเทศไทย

ข้อ 3 ประกาศนี้ให้ใช้บังคับกับการเสนอขายหุ้นกู้ที่ออกโดยบริษัทต่างประเทศต่อธนาคารพาณิชย์ในประเทศไทย

ในกรณีที่มีเหตุจำเป็นและสมควร โดยคำนึงถึงการกำกับดูแลการทำธุรกรรมและการลงทุนของธนาคารพาณิชย์ในหุ้นกู้ที่ออกโดยบริษัทต่างประเทศตามหลักเกณฑ์ที่ธนาคารแห่งประเทศไทยกำหนด ให้สำนักงานมีอำนาจประกาศกำหนดคุณลักษณะของผู้ออกหุ้นกู้ ลักษณะของหุ้นกู้ที่เสนอขาย หรือข้อกำหนดอื่นที่จำเป็น เพิ่มเติมจากข้อกำหนดในประกาศนี้ได้

ข้อ 4 ให้บริษัทต่างประเทศที่ประสงค์จะเสนอขายหุ้นกู้ที่ออกใหม่ตามประกาศนี้ยื่นคำขออนุญาตต่อสำนักงานตามแบบพร้อมเอกสารหลักฐานตามที่สำนักงานประกาศกำหนด และชำระค่าธรรมเนียมการยื่นคำขออนุญาตตามประกาศคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ว่าด้วยการกำหนดค่าธรรมเนียมในการขออนุญาตเสนอขายหลักทรัพย์ที่ออกใหม่

ในกรณีเป็นการขออนุญาตเสนอขายหุ้นกู้มีประกัน ให้บริษัทต่างประเทศยื่นคำขอความเห็นชอบบุคคลที่จะเป็นผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้ต่อสำนักงานมาพร้อมกับคำขออนุญาตด้วย ทั้งนี้ ตามที่สำนักงานประกาศกำหนด

ข้อ 5 ในกรณีที่เป็นการเสนอขายหุ้นกู้ที่อาจมีการชำระหนี้ทั้งหมดหรือบางส่วนโดยส่งมอบเป็นหุ้น ให้นำหลักเกณฑ์ว่าด้วยการตรวจสอบหุ้นอ้างอิงและการไม่เป็นบุคคลภายในของบริษัทที่ออกหุ้นอ้างอิงตามประกาศคณะกรรมการกำกับตลาดทุนว่าด้วยการขออนุญาตและการอนุญาตให้เสนอขายหุ้นกู้ทุนที่ออกใหม่ มาใช้บังคับ โดยอนุโลม

ในการขออนุญาตเสนอขายหุ้นกู้ที่อาจมีการชำระหนี้ทั้งหมดหรือบางส่วนโดยส่งมอบเป็นหุ้น ให้ผู้ขออนุญาตชำระค่าธรรมเนียมการขอตรวจสอบหุ้นที่จะนำมาใช้เป็นปัจจัยอ้างอิงในแต่ละครั้งในวันที่ยื่นคำขอตรวจสอบการใช้หุ้นอ้างอิงตามประกาศคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ว่าด้วยการกำหนดค่าธรรมเนียมในการขออนุญาตเสนอขายหลักทรัพย์ที่ออกใหม่

ข้อ 6 ในการพิจารณาคำขออนุญาต ให้สำนักงานมีอำนาจแจ้งเป็นหนังสือให้ผู้ยื่นคำขอมาชี้แจง ส่งเอกสารหรือหลักฐานเพิ่มเติมได้ภายในระยะเวลาที่สำนักงานกำหนด ในกรณีที่ผู้ยื่นคำขออนุญาตไม่มาชี้แจง หรือไม่ส่งเอกสารหลักฐานภายในระยะเวลาที่สำนักงานกำหนด ให้ถือว่าผู้ยื่นคำขอไม่ประสงค์จะขออนุญาตเพื่อเสนอขายหุ้นกู้ที่ออกใหม่นั้นอีกต่อไป

ข้อ 7 ในการพิจารณาว่าคำขออนุญาตใดมีลักษณะเป็นไปตามหลักเกณฑ์ เงื่อนไข และวิธีการที่กำหนดไว้ในประกาศนี้หรือไม่ ให้สำนักงานมีอำนาจดังต่อไปนี้

(1) ในกรณีที่ผู้ขออนุญาตหรือการเสนอขายหุ้นกู้มีลักษณะหรือรูปแบบเป็นไปตามหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไขที่จะได้รับอนุญาตตามประกาศนี้ แต่มีข้อเท็จจริงซึ่งทำให้พิจารณาได้ว่าความมุ่งหมายหรือเนื้อหาสาระที่แท้จริง (substance) ของการเสนอขายหุ้นกู้นั้นเข้าลักษณะเป็นการหลีกเลี่ยงบทบัญญัติตามกฎหมายว่าด้วยหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ หรือประกาศนี้ สำนักงานอาจไม่อนุญาตให้เสนอขายหุ้นกู้ตามคำขออนุญาตได้ ทั้งนี้ สำนักงานต้องแจ้งให้ผู้ขออนุญาตทราบ

ถึงเหตุผลประกอบการพิจารณาอย่างชัดเจน

(2) ในกรณีที่เข้าลักษณะอย่างหนึ่งอย่างใดดังต่อไปนี้ สำนักงานอาจผ่อนผันไม่นำหลักเกณฑ์ตามประกาศนี้มาใช้พิจารณาคำขออนุญาต หรือไม่นำเงื่อนไขตามประกาศนี้มาใช้บังคับกับการเสนอขายหุ้นกู้ที่ได้รับอนุญาตได้ โดยคำนึงถึงความเหมาะสมและความเพียงพอของข้อมูลประกอบการตัดสินใจลงทุนและมาตรการคุ้มครองผู้ลงทุนเป็นสำคัญ ทั้งนี้ สำนักงานอาจกำหนดเงื่อนไขให้ผู้ขออนุญาตต้องปฏิบัติหรืองดเว้นการปฏิบัติอย่างหนึ่งอย่างใดด้วยก็ได้

(ก) ประโยชน์ที่จะได้จากการปฏิบัติให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไขที่จะผ่อนผันให้ ไม่คุ้มค่ากับต้นทุนของผู้ขออนุญาตในการปฏิบัติ และมีข้อเท็จจริงที่ชัดเจนซึ่งทำให้พิจารณาได้ว่าหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไขดังกล่าว ไม่มีนัยสำคัญสำหรับการพิจารณาอนุญาตในกรณีนั้น

(ข) ผู้ขออนุญาตมีข้อจำกัดตามกฎหมายอื่นที่ทำให้ไม่สามารถปฏิบัติให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไขที่จะผ่อนผัน

(ค) ผู้ขออนุญาตมีมาตรการอื่นที่เพียงพอ และสามารถทดแทนการปฏิบัติให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไขที่จะผ่อนผัน

ข้อ 8 ให้สำนักงานแจ้งผลการพิจารณาคำขออนุญาตภายในเจ็ดวันทำการนับแต่วันที่สำนักงานได้รับคำขอพร้อมเอกสารหลักฐานที่ถูกต้องและครบถ้วน

หมวด 1

การขออนุญาตและการอนุญาต

ข้อ 9 บริษัทต่างประเทศที่จะได้รับอนุญาตให้เสนอขายหุ้นกู้ที่ออกใหม่ตามประกาศนี้ต้องมีลักษณะดังต่อไปนี้

(1) ไม่อยู่ระหว่างค้างการนำส่งงบการเงินหรือรายงานเกี่ยวกับฐานะทางการเงินและผลการดำเนินงานของบริษัทต่อสำนักงานตามมาตรา 56 หรือไม่อยู่ระหว่างการฝ่าฝืนหรือไม่ปฏิบัติตามหลักเกณฑ์เกี่ยวกับการจัดทำงบการเงินหรือรายงานเกี่ยวกับฐานะทางการเงินและผลการดำเนินงานของบริษัทอย่างมีนัยสำคัญ หรือไม่อยู่ระหว่างการฝ่าฝืนหรือไม่ปฏิบัติตามหลักเกณฑ์เกี่ยวกับการจัดทำงบการเงินหรือรายงานเกี่ยวกับฐานะทางการเงินและผลการดำเนินงานของบริษัทอย่างมีนัยสำคัญ หรือไม่อยู่ระหว่างฝ่าฝืนหรือไม่ปฏิบัติตามหลักเกณฑ์เกี่ยวกับการรายงานต่อสำนักงานหรือตลาดหลักทรัพย์แห่งประเทศไทยตามมาตรา 57 หรือมาตรา 199 ประกอบมาตรา 57 แล้วแต่กรณี หรือไม่อยู่ระหว่างการมีหน้าที่ต้องปฏิบัติตามคำสั่งของสำนักงานหรือตลาดหลักทรัพย์แห่งประเทศไทยตามมาตรา 58 หรือมาตรา 199 ประกอบมาตรา 58 แล้วแต่กรณี ทั้งนี้ เว้นแต่ได้รับการผ่อนผันจากสำนักงาน

(2) ได้จัดข้อจำกัดการโอนหุ้นกู้ที่จะเสนอขาย ซึ่งแสดงว่าบริษัทที่ออกหุ้นกู้อาจจะไม่รับจดทะเบียนการโอนหุ้นกู้ไม่ว่าในทศใด ๆ หากการโอนหุ้นกุดังกล่าวจะทำให้ผู้ถือหุ้นกู้

เป็นบุคคลอื่นนอกจากธนาคารพาณิชย์หรือผู้ที่มีถิ่นที่อยู่นอกราชอาณาจักร

(3) ไม่เคยเสนอขายหุ้นกู้โดยฝ่าฝืนหรือไม่ปฏิบัติตามหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไขตามประกาศนี้ อย่างมีนัยสำคัญ

ข้อ 10 ในการเสนอขายหุ้นกู้ที่ได้รับอนุญาตตามประกาศนี้ บริษัทต่างประเทศต้องจัดให้หุ้นกู้ที่เสนอขายมีลักษณะดังต่อไปนี้

(1) มีคำเรียกชื่อเป็นการเฉพาะเพื่อประโยชน์ในการอ้างอิงหุ้นกู้ที่เสนอขาย ทั้งนี้ คำเรียกชื่อหุ้นกู้นี้ต้องแสดงถึงปีที่ครบกำหนดไถ่ถอน และลักษณะพิเศษของหุ้นกู้ (ถ้ามี) ไว้โดยชัดเจน

(2) ออกตามข้อกำหนดสิทธิที่มีรายการอย่างน้อยเป็นไปตามมาตรา 42(1) ถึง (9)

(3) จัดให้มีผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้ เว้นแต่เป็นการเสนอขายหุ้นกู้ไม่มีประกัน

(4) มีการจัดอันดับความน่าเชื่อถือที่เป็นไปตามข้อ 11

(5) มีข้อกำหนดการโอนหุ้นกู้ให้อยู่ในกลุ่มของธนาคารพาณิชย์หรือผู้ที่มีถิ่นที่อยู่นอกราชอาณาจักร

ข้อ 11 หุ้นกู้ที่เสนอขายต้องมีการจัดอันดับความน่าเชื่อถืออย่างใดอย่างหนึ่งดังต่อไปนี้ โดยสถาบันจัดอันดับความน่าเชื่อถือที่ได้รับความเห็นชอบจากสำนักงาน เว้นแต่จะได้รับการผ่อนผันจากสำนักงาน

(1) อันดับความน่าเชื่อถือของหุ้นกู้ที่เสนอขาย

(2) อันดับความน่าเชื่อถือของบริษัทต่างประเทศที่ออกหุ้นกู้

(3) อันดับความน่าเชื่อถือของผู้ค้ำประกันหุ้นกู้ เฉพาะในกรณีที่เป็นการค้าประกันที่มีผลบังคับให้ผู้ค้ำประกันต้องรับผิดชอบร่วมกันกับลูกหนี้ โดยไม่สามารถเพิกถอนได้ก่อนครบกำหนดอายุของหุ้นกู้

การจัดอันดับความน่าเชื่อถือของหุ้นกู้จะต้องมีอยู่จนกว่าสิทธิเรียกร้องตามหุ้นกู้อาจระงับลง เว้นแต่ในกรณีที่มิเหตุจำเป็นและสมควร สำนักงานอาจผ่อนผันการจัดอันดับความน่าเชื่อถือของหุ้นกู้ โดยกำหนดเงื่อนไขเวลาหรือเงื่อนไขไว้ด้วยก็ได้ ทั้งนี้ โดยคำนึงถึงความจำเป็นของผู้ลงทุนในการมีข้อมูลการจัดอันดับความน่าเชื่อถือนั้น

ข้อกำหนดให้หุ้นกู้ที่เสนอขายต้องมีการจัดอันดับความน่าเชื่อถือตามข้อนี้ ไม่ให้ใช้บังคับกับกรณีการเสนอขายต่อธนาคารพาณิชย์โดยเฉพาะเจาะจงซึ่งมีจำนวนไม่เกินสิบราย

ข้อ 12 หุ้นกู้ที่เสนอขายตามประกาศนี้ต้องเป็นหุ้นกู้ชนิดระบุชื่อผู้ถือ

ในกรณีที่มิบุคคลใดแสดงความประสงค์ต่อบริษัทต่างประเทศที่จะลงทะเบียนการโอนหุ้นกู้ ให้บริษัทต่างประเทศตรวจสอบความถูกต้องของการโอนหุ้นกู้ หากพบว่าเป็นการโอนที่ขัดต่อข้อกำหนดการโอนที่ได้จดทะเบียนไว้กับสำนักงาน บริษัทต่างประเทศต้องไม่ลงทะเบียนการโอนหุ้นกู้

ในกรณีที่บริษัทต่างประเทศจัดให้นายทะเบียนหุ้นกู้ ต้องดำเนินการให้นายทะเบียนหุ้นกู้ปฏิบัติตามหลักเกณฑ์ที่กำหนดในวรรคสองด้วย

ข้อ 13 ให้บริษัทต่างประเทศเสนอขายหุ้นกู้ให้แล้วเสร็จภายในหกเดือนนับแต่วันที่สำนักงานแจ้งผลการอนุญาต

ข้อ 14 ในกรณีที่มีการออกไปหุ้นกู้ ให้บริษัทต่างประเทศส่งมอบใบหุ้นกู้ให้แก่ผู้ถือหุ้นกู้โดยปฏิบัติตามประกาศที่ออกโดยอาศัยอำนาจตามมาตรา 88

ข้อ 15 ในกรณีที่สำนักงานพบว่าภายหลังการอนุญาตมีการเปลี่ยนแปลงที่ทำให้บริษัทต่างประเทศที่ได้รับอนุญาตตามประกาศนี้มีลักษณะไม่เป็นไปตามหลักเกณฑ์ที่จะได้รับอนุญาต และบริษัทไม่สามารถแก้ไขลักษณะให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์ได้ภายในระยะเวลาที่สำนักงานกำหนด ให้สำนักงานมีหนังสือแจ้งให้บริษัทระงับการเสนอขายหุ้นกู้ที่ได้รับอนุญาตต่อไป และให้ถือว่า การอนุญาตให้เสนอขายหุ้นกู้ที่ออกใหม่ในส่วนที่ยังมิได้เสนอขายหรือยังไม่มีผู้จองซื้อเป็นอันสิ้นสุดลง การแจ้งระงับการเสนอขายหุ้นกู้ตามวรรคหนึ่งไม่กระทบต่อการบังคับตามกฎหมายระหว่างคู่สัญญาทุกฝ่ายที่เกี่ยวข้องกับหุ้นกู้ที่ได้ออกไปก่อนหรือหลังวันที่การระงับการเสนอขายหุ้นกู้ มีผลบังคับ

หมวด 2

การเปิดเผยข้อมูลก่อนและภายหลังการเสนอขายหุ้นกู้

ข้อ 16 ก่อนการเสนอขายหุ้นกู้ในแต่ละครั้งในประเทศไทย ให้ผู้เสนอขายหุ้นกู้ยื่นแบบแสดงรายการข้อมูลและร่างหนังสือชี้ชวนต่อสำนักงานจำนวนสามชุด

ข้อ 17 แบบแสดงรายการข้อมูลและร่างหนังสือชี้ชวนที่ยื่นต่อสำนักงานให้ใช้แบบ 69-S ทำयประกาศคณะกรรมการกำกับตลาดทุนว่าด้วยการยื่นแบบแสดงรายการข้อมูลการเสนอขายตราสารหนี้ทุกประเภท

ข้อ 18 นอกจากการยื่นข้อมูลในรูปเอกสารสิ่งพิมพ์แล้ว ให้ผู้เสนอขายหุ้นกู้ยื่นแบบแสดงรายการข้อมูลและร่างหนังสือชี้ชวน พร้อมทั้งคำแปลภาษาไทย (ถ้ามี) ต่อสำนักงานในรูปข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์ผ่านระบบการรับส่งข้อมูลตามแนวทางที่สำนักงานกำหนดด้วย ทั้งนี้ ข้อมูลที่ยื่นต่อสำนักงานทั้งในรูปเอกสารสิ่งพิมพ์และรูปข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์ต้องมีข้อความถูกต้องตรงกัน

ข้อ 19 ภายใต้บังคับมาตรา 68 และมาตรา 75 เมื่อผู้เสนอขายหุ้นกู้ได้ยื่นแบบแสดงรายการข้อมูลและร่างหนังสือชี้ชวนต่อสำนักงาน และได้ชำระค่าธรรมเนียมการยื่นแบบแสดงรายการข้อมูลตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่สำนักงานประกาศกำหนดแล้ว ให้แบบแสดงรายการข้อมูลและร่างหนังสือชี้ชวนที่ยื่นตามข้อ 16 มีผลใช้บังคับภายในวันทำการถัดจากวันที่ยื่นแบบแสดงรายการข้อมูลและร่างหนังสือชี้ชวนนั้น

ข้อ 20 นับแต่วันที่แบบแสดงรายการข้อมูลและร่างหนังสือชี้ชวนของผู้เสนอขายหุ้นกู้ที่ยื่นต่อสำนักงานตามหมวดนี้มีผลใช้บังคับ ให้บริษัทที่ออกหุ้นกู้มีหน้าที่จัดทำและส่งรายงานเกี่ยวกับฐานะการเงินและผลการดำเนินงานของบริษัทต่อสำนักงานตามประกาศที่ออกตามความในมาตรา 56

ประกาศ ณ วันที่

(นายวิจิตร สุพินิจ)

ประธานกรรมการ

คณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์

หมายเหตุ : เหตุผลในการออกประกาศฉบับนี้ คือ เพื่อกำหนดหลักเกณฑ์การอนุญาตให้ผู้เสนอขายหุ้นกู้ที่ออกใหม่ของบริษัทต่างประเทศต่อธนาคารพาณิชย์ในประเทศไทย รวมทั้งการเปิดเผยข้อมูลและชื่อยกเว้น ทั้งนี้ ได้ปรับปรุงหลักเกณฑ์ให้สอดคล้องกับการเสนอขายหุ้นกู้ที่ออกใหม่ของบริษัทที่ตั้งขึ้นตามกฎหมายไทยต่อผู้ลงทุนสถาบันด้วย จึงจำเป็นต้องออกประกาศนี้