

ผลการรับฟังความคิดเห็นจากผู้ที่เกี่ยวข้อง (hearing) เกี่ยวกับการปรับปรุงหลักเกณฑ์เพื่อกำหนดคุณสมบัติของผู้ยื่นคำขออนุญาตเสนอขายหลักทรัพย์ต่อประชาชนในวงกว้าง (“PO”) ในเรื่อง ต้องไม่มีประวัติหรือพฤติกรรมที่ไม่เหมาะสมตามที่กำหนดในช่วงระยะเวลาหนึ่งก่อนการยื่นคำขอ

1. การรับฟังความคิดเห็น จำนวน 1 ครั้ง
2. ระยะเวลา วันที่ 23 มิถุนายน ถึงวันที่ 8 กรกฎาคม 2557
3. ผู้แสดงความความคิดเห็น มีผู้แสดงความเห็น 12 ราย (จากจำนวนผู้เข้าชมทั้งหมด 84 ราย) แบ่งเป็นที่ปรึกษาทางการเงิน 8 ราย ชมรม 1 ราย สมาคม 2 ราย และบริษัทที่ปรึกษากฎหมาย 1 ราย
4. ประเด็นสำคัญ

4.1 ประเด็นที่มีการแก้ไขหรือเพิ่มเติมจากการรับฟังความคิดเห็น

4.1.1 ผู้แสดงความเห็นมีประเด็นว่า ลักษณะพฤติกรรมที่ไม่เหมาะสมของผู้ยื่นคำขอ PO และเป็นเหตุให้ไม่สามารถยื่นคำขอกลับเข้ามาใหม่เป็นระยะเวลา 5 ปี เนื่องจากมีเหตุที่มีนัยสำคัญอันควรสงสัย ซึ่งแบ่งเป็น 2 กรณี คือ (1) ไม่มีเหตุที่ทำให้สงสัยว่ากลไกการบริหารจัดการ จะไม่สามารถรักษาสิทธิของผู้ถือหุ้น หรือไม่สามารถปฏิบัติต่อผู้ถือหุ้นอย่างเป็นธรรม หรือ (2) ไม่มีเหตุที่ทำให้สงสัยว่าข้อมูลที่เปิดเผยต่อประชาชนไม่ครบถ้วนไม่เพียงพอต่อการตัดสินใจ หรือมีข้อความที่อาจทำให้ผู้ลงทุนสำคัญผิด นั้น ทั้งสองกรณีดังกล่าวควรกำหนดให้ชัดเจนว่า เป็นเหตุสงสัยจากพฤติกรรมร้ายแรงในลักษณะใด ทั้งนี้ เพื่อไม่ให้กระทบกับกรณีที่ยื่นคำขอได้ถอนคำข่อออกไป เนื่องจากกรณีความไม่พร้อมของระบบและกลไกการบริหารจัดการ หรือกรณีการเปิดเผยข้อมูลไม่ครบถ้วนชัดเจน โดยที่ไม่มีลักษณะเกี่ยวข้องกับการทุจริต

ความเห็นของสำนักงาน

สำนักงานได้ปรับปรุงลักษณะของพฤติกรรมที่ไม่เหมาะสมของผู้ยื่นคำขอ ซึ่งเป็นเหตุให้ห้ามยื่นคำขอกลับเข้ามาใหม่เป็นระยะเวลา 5 ปี ดังนี้

กรณีแรก “มีเหตุที่มีนัยสำคัญอันควรสงสัยเกี่ยวกับกลไกการบริหารจัดการ ในลักษณะดังต่อไปนี้”

1. อาจไม่สามารถปฏิบัติต่อผู้ถือหุ้นได้อย่างเป็นธรรมโดยอาจมีการเอื้อประโยชน์ให้แก่ผู้ถือหุ้นกลุ่มใดกลุ่มหนึ่งซึ่งจะทำให้ได้เปรียบผู้ถือหุ้นรายอื่นหรือได้ประโยชน์มากกว่าผู้ถือหุ้นรายอื่นโดยไม่สมควร

2. อาจไม่สามารถรักษาสิทธิของผู้ถือหุ้นได้โดยทำให้บุคคลใดบุคคลหนึ่งได้รับประโยชน์ทางการเงินนอกเหนือจากที่พึงได้ตามปกติ หรือโดยทำให้บริษัทเสียประโยชน์ที่พึงได้รับ”

กรณีที่สอง “มีเหตุที่ทำให้สงสัยเกี่ยวกับการเปิดเผยข้อมูลต่อประชาชน ที่ไม่ครบถ้วน ไม่เพียงพอต่อการตัดสินใจลงทุน หรือทำให้ผู้ลงทุนสำคัญผิด ซึ่งมีลักษณะเป็นการปกปิดหรืออำพราง หรือสร้างข้อมูลที่อาจไม่มีอยู่จริงในรายการหรือการดำเนินการ ที่มีนัยสำคัญ”

4.1.2 ผู้แสดงความคิดเห็นมีประเด็นว่า กรณีที่ระบุว่า หากบริษัทที่มีประวัติหรือพฤติกรรมไม่เหมาะสมอย่างร้ายแรงตามที่กำหนดในช่วงระยะเวลาหนึ่งก่อนการยื่นคำขอมีการโอนธุรกิจ รวมทั้งกรรมการหรือผู้บริหารสำคัญไปให้บริษัทอื่น และบริษัทอื่นนั้นมายื่นคำขอต่อสำนักงาน สำนักงานจะถือว่าบริษัทดังกล่าวเข้าข่ายเป็นบริษัทที่มีประวัติหรือพฤติกรรมไม่เหมาะสม เพื่อป้องกันไม่ให้เกิดการหลีกเลี่ยงข้อกำหนดเกี่ยวกับคุณสมบัติของผู้ยื่นคำขอนั้น มีข้อสังเกตว่า การกำหนดในลักษณะดังกล่าวอาจจะไม่ครอบคลุมถึงกรณีที่บริษัทที่ผู้ยื่นคำขอมีการเปลี่ยนรูปแบบในลักษณะต่าง ๆ เพื่อที่จะหลีกเลี่ยงมิให้ถูกพิจารณาตามหลักเกณฑ์ดังกล่าวได้ทุกกรณี

ความเห็นของสำนักงาน

เพื่อให้เป็นไปตามเจตนารมณ์ที่จะป้องปรามบริษัทที่มีประวัติหรือพฤติกรรมไม่เหมาะสมโดยไม่ให้เข้ามาระดมทุนจากประชาชนในวงกว้างได้ ไม่ว่าบริษัทดังกล่าวจะเปลี่ยนรูปแบบไปในลักษณะใดก็ตาม ซึ่งรวมถึงการใช้ nominee สำนักงานจึงได้ปรับปรุงถ้อยคำเพื่อแสดงถึงเจตนารมณ์และหลักการสำคัญ (principle based) ดังกล่าวให้ชัดเจนและครอบคลุมยิ่งขึ้น โดยปรับปรุงถ้อยคำในลักษณะดังนี้

“ผู้ขออนุญาตต้องไม่มีลักษณะที่เป็นเหตุอันควรสงสัยว่าเป็นการจัดรูปแบบเพื่อให้บุคคลซึ่งมีลักษณะพฤติกรรมไม่เหมาะสมตามที่กำหนด ใช้เป็นช่องในการหลีกเลี่ยงมิให้สำนักงานใช้หลักการพิจารณาเกี่ยวกับพฤติกรรมที่ไม่เหมาะสม กับบุคคลที่มีลักษณะดังกล่าว”

4.2 ประเด็นที่สำนักงานไม่เห็นด้วยกับผู้ให้ความเห็น จึงไม่ได้แก้ไขเพิ่มเติม (ระบุเหตุผล)

4.2.1 ผู้แสดงความคิดเห็นมีประเด็นว่า กรณีที่กำหนดคุณสมบัติของผู้ยื่นคำขอ PO ว่า ต้องไม่อยู่ระหว่างถูกกล่าวโทษหรือถูกดำเนินคดีในความผิดเกี่ยวกับทรัพย์โดยหน่วยงานที่เกี่ยวข้อง เฉพาะในมูลเหตุเนื่องจากการดำเนินการที่มีลักษณะหลอกลวง น้อ โกง หรือทุจริตอันเป็นเหตุที่ทำให้เกิดความเสียหายในวงกว้างนั้น โดยที่ปัจจุบันหน่วยงานต่าง ๆ ที่กำกับดูแลการประกอบธุรกิจของภาคเอกชนนั้น อาจมีมาตรฐานในการกำกับดูแลที่แตกต่างกันไป และมีหลายกรณีที่มีการกล่าวโทษโดยหน่วยงานทางกรนั้น เมื่อศาลพิจารณาถึงที่สุดแล้วผู้ยื่นคำขอไม่ผิด ดังนั้น การกำหนดหลักเกณฑ์ดังกล่าวอาจทำให้บริษัทบางแห่งไม่สามารถระดมทุนได้ จึงขอเสนอให้ใช้แนวทางการเปิดเผยข้อมูล โดยให้เปิดเผยเรื่องดังกล่าวในหัวข้อปัจจัยความเสี่ยงสำหรับกรณีที่ผู้ยื่นคำขออยู่ระหว่างถูกกล่าวโทษโดยหน่วยงานทางการ

ความเห็นของสำนักงาน

กรณีที่ผู้ยื่นคำขออยู่ระหว่างถูกกล่าวโทษโดยหน่วยงานทางการในมูลเหตุการดำเนินการที่มีลักษณะหลอกลวง น้อ โกง หรือทุจริตอันเป็นเหตุที่ทำให้เกิดความเสียหายในวงกว้างนั้น นอกจากจะเป็นเรื่องที่ทำให้เกิดความเสียหายต่อการดำเนินธุรกิจของผู้ยื่นคำขอแล้ว ยังทำให้เกิดความสงสัยในความซื่อสัตย์สุจริตในการดำเนินธุรกิจของผู้ยื่นคำขอด้วย จึงไม่อาจใช้แนวทางการเปิดเผยข้อมูลต่อผู้ลงทุนเพียงอย่างเดียวได้

4.2.2 ผู้แสดงความคิดเห็นมีประเด็นว่า กรณีที่กำหนดคุณสมบัติของผู้ยื่นคำขอ PO ว่า ในช่วง 5 ปีก่อนยื่นคำขอ ต้องไม่มีประวัติฝ่าฝืนหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไขเกี่ยวกับการเสนอขายหลักทรัพย์ ในเรื่องที่มีนัยสำคัญนั้น เนื่องจากคำว่า “อย่างมีนัยสำคัญ” เป็นคำที่กว้าง สำนักงานจึงควรมีการกำหนดแนวทางในการพิจารณาที่ชัดเจนไว้ล่วงหน้า เพื่อให้เกิดความชัดเจน โปร่งใส และเป็นธรรมต่อเอกชน รวมทั้งช่วยลดปัญหาเรื่องการใช้ดุลยพินิจของสำนักงานได้

ความเห็นของสำนักงาน

เนื่องจากการฝ่าฝืนหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไขเกี่ยวกับการเสนอขายหลักทรัพย์ ในแต่ละกรณีมีลักษณะที่หลากหลาย ซึ่งไม่สามารถระบุไว้ล่วงหน้าได้ และจำเป็นต้องใช้ดุลยพินิจ ในการพิจารณา อย่างไรก็ตาม สำนักงานมีกระบวนการในการใช้ดุลยพินิจดังกล่าว โดยมีการตั้งคณะทำงาน ในการพิจารณา เพื่อจะเช็คสอบแนวทางการใช้ดุลยพินิจให้มีมาตรการลงโทษที่มีความเหมาะสมกับ ลักษณะความผิดและสอดคล้องกันในแต่ละกรณีที่ผ่านมา โดยมีปัจจัยต่าง ๆ ที่นำมาใช้ประกอบการพิจารณา เช่น ลักษณะความผิด ความร้ายแรงของพฤติกรรม และความเสียหายที่เกิดขึ้นแล้วหรืออาจเกิดขึ้นต่อ ผู้ลงทุน เป็นต้น

4.2.3 ผู้แสดงความคิดเห็นมีประเด็นว่า กรณีที่กำหนดคุณสมบัติของผู้ยื่นคำขอ PO ว่า

(ก) ในช่วง 10 ปีก่อนยื่นคำขอ ต้องไม่มีประวัติเคยต้องคำพิพากษาถึงที่สุด ให้ลงโทษในความผิดเกี่ยวกับทรัพย์เฉพาะในมูลเหตุเนื่องจากการดำเนินการที่มีลักษณะหลอกลวง หนีโกง หรือทุจริต อันเป็นเหตุที่ทำให้เกิดความเสียหายในวงกว้างนั้น เป็นระยะเวลาที่นานเกินไป ควรลดเหลือ 5 ปี น่าจะเพียงพอแล้ว หรือหากผู้ยื่นคำขอพิสูจน์ได้ว่าตนได้มีการแก้ไขและปรับปรุง ในพฤติกรรมที่ไม่เหมาะสมนั้นแล้วก็ไม่ควรถูกห้ามยื่นคำขออีก และ

(ข) ในช่วง 5 ปีก่อนยื่นคำขอ ต้องไม่มีประวัติเคยฝ่าฝืนหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไข เกี่ยวกับการเสนอขายหลักทรัพย์ในเรื่องที่มีนัยสำคัญ หรือไม่เคยถูกสำนักงานปฏิเสธคำขอเนื่องจาก มีพฤติกรรมไม่เหมาะสมตามที่กำหนด หรือไม่เคยถอนคำขอโดยไม่มีการชี้แจงเหตุสงสัยเกี่ยวกับ พฤติกรรมที่ไม่เหมาะสมต่อสำนักงานหรือมีการชี้แจงแล้วแต่ไม่ได้แสดงข้อเท็จจริงหรือเหตุผล อย่างสมเหตุสมผลที่จะหักล้างข้อสงสัยเกี่ยวกับพฤติกรรมที่ไม่เหมาะสมนั้น เป็นระยะเวลาที่นานเกินไป ควรลดเหลือ 3 ปี หรือควรกำหนดให้เหมาะสมกับระยะเวลาที่ผู้ยื่นคำขอสามารถแก้ไขเรื่องที่เป็นเหตุให้ สำนักงานปฏิเสธคำขอในครั้งก่อนนั้นได้ และเป็นระยะเวลาที่เพียงพอให้มีการปรับปรุง แก้ไข และสร้างความน่าเชื่อถือได้ว่าผู้ยื่นคำขอได้มีการแก้ไขและปรับปรุง ไม่ให้เกิดพฤติกรรมที่ไม่เหมาะสมนั้นแล้ว

ความเห็นของสำนักงาน

(ก) กรณีที่กำหนดให้ผู้ยื่นคำขอ PO ต้องไม่มีประวัติเคยต้องคำพิพากษาถึงที่สุด ให้ลงโทษในมูลเหตุตามที่กล่าวข้างต้นในช่วง 10 ปีย้อนหลังนั้น การกำหนดระยะเวลา 10 ปีดังกล่าว เทียบเคียงได้กับหลักเกณฑ์ที่ใช้บังคับกับบุคคลที่มีเหตุอันควรเชื่อว่ามีพฤติกรรมปกปิดข้อมูลหรือ

กระทำการโดยไม่สุจริตในบริษัทจดทะเบียน¹ ซึ่งจะเข้าข่ายถูกห้ามเป็นผู้บริหารของบริษัทจดทะเบียน เป็นระยะเวลา 10 ปี เช่นกัน

(ข) กรณีที่กำหนดให้ผู้ยื่นคำขอ PO ซึ่งเป็นบริษัทนอกตลาดหลักทรัพย์ ต้องไม่ปรากฏว่ามีพฤติกรรมที่ไม่เหมาะสมอย่างร้ายแรงในช่วง 5 ปีย้อนหลัง (ซึ่งสำนักงานได้ปรับปรุงใหม่ให้ชัดเจนขึ้นตามข้อ 4.1.1 ข้างต้นว่า เป็นเหตุสงสัยจากพฤติกรรมในลักษณะร้ายแรง เช่น ปกปิด หรืออำพราง หรือสร้างข้อมูลที่อาจไม่มีอยู่จริงในรายการหรือการดำเนินการที่มีนัยสำคัญ เป็นต้น) นั้น เนื่องจากบริษัทนอกตลาดหลักทรัพย์ที่มีพฤติกรรมที่ไม่เหมาะสมอย่างร้ายแรง ยังไม่อยู่ภายใต้ การกำกับดูแลของพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 สำนักงานจึงไม่มี บทลงโทษอื่นนอกจากการไม่อนุญาตคำขอ ดังนั้น การกำหนดระยะเวลา 5 ปีดังกล่าว เพื่อให้บุคคล ซึ่งมีเจตนาไม่สุจริตในการยื่นคำขอ PO ต้องมีต้นทุนค่าเสียโอกาสในการระดมทุนเพิ่มมากขึ้น และเป็นมาตรการที่น่าจะช่วยป้องปรามบุคคลใด ๆ ให้เกิดความเกรงกลัวและยับยั้งไม่ให้กระทำ พฤติกรรมที่ไม่เหมาะสมนั้นด้วย

อนึ่ง สำนักงานได้เพิ่มข้อยกเว้นที่จะให้ผู้ยื่นคำขอ PO สามารถกลับมายื่นคำขอได้ ก่อนครบกำหนดระยะเวลา 5 ปี โดยสำนักงานจะไม่นำประวัติหรือพฤติกรรมในอดีตที่เป็นเหตุให้ ผู้ยื่นคำขอขาดคุณสมบัติดังกล่าวมาใช้ในการพิจารณาลักษณะของผู้ยื่นคำขออีก ในกรณีที่ผู้ยื่นคำขอ สามารถแสดงได้ว่ามีบุคคลอื่นได้เข้ามาซื้อกิจการทั้งหมดจากผู้ถือหุ้นกลุ่มเดิมของผู้ยื่นคำขอแล้ว โดยบุคคลอื่นนั้นไม่มีความเกี่ยวข้องทั้งทางตรงและทางอ้อมกับผู้ถือหุ้นกลุ่มเดิม รวมทั้งผู้ยื่นคำขอ ได้มีการแก้ไขเปลี่ยนแปลงเหตุ ระบบงาน ระบบการบริหารจัดการ และการควบคุมการดำเนินงาน ที่ทำให้ผู้ยื่นคำขอมีลักษณะพฤติกรรมไม่เหมาะสมนั้นแล้ว

ⁱ ขอขอบคุณ ผู้ร่วมแสดงความคิดเห็นตามรายชื่อ ดังต่อไปนี้

- | | |
|---|--|
| 1. ชมรมวณิชชนกิจ สมาคมบริษัทหลักทรัพย์ | 2. สมาคมบริษัทจัดการลงทุน |
| 3. สมาคมส่งเสริมผู้ลงทุนไทย | 4. บริษัทหลักทรัพย์ เคที ซีมิโก้ จำกัด (มหาชน) |
| 5. บริษัทหลักทรัพย์ บัวหลวง จำกัด (มหาชน) | 6. บริษัทหลักทรัพย์ ฟินันซ่า จำกัด |
| 7. บริษัทหลักทรัพย์ ฟินันเซีย ไซรัส จำกัด (มหาชน) | 8. บริษัทหลักทรัพย์ ภัทร จำกัด (มหาชน) |
| 9. บริษัท เจริญเอส ที่ปรึกษาการเงิน จำกัด | 10. ธนาคารไทยพาณิชย์ จำกัด (มหาชน) |
| 11. บริษัทหลักทรัพย์จัดการกองทุน ไทยพาณิชย์ จำกัด | 12. บริษัท วีระวงศ์ ชินวัฒน์และเพียงพนอ จำกัด |

¹ ประกาศคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ ที่ กจ. 8/2553 เรื่อง การกำหนดลักษณะขาดความน่าไว้วางใจของ กรรมการและผู้บริหารของบริษัท ลงวันที่ 23 เมษายน พ.ศ. 2553