

แนวทางการดำเนินการเพื่อให้ถือว่าได้ใช้ความพยายามอย่างเพียงพอ (best effort)

ตามที่สำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ (“สำนักงาน ก.ล.ต.”) ได้ปรับปรุงนิยามผู้ถือหุ้นรายใหญ่ให้ครอบคลุมถึงผู้ที่มีอำนาจควบคุมอย่างแท้จริง ซึ่งการปรับปรุงนิยามดังกล่าว ส่งผลให้มีการพิจารณาความเป็นผู้ถือหุ้นรายใหญ่ทั้งทางตรงและทางอ้อมในหลายมิติ ผู้ประกอบธุรกิจจึงจำเป็นต้องมีข้อมูลที่ถูกต้องครบถ้วนและเพียงพอที่จะทำให้สามารถพิจารณาและยื่นขอรับความเห็นชอบได้อย่างถูกต้อง รวมทั้งเป็นไปตามเจตนารมณ์ของกฎเกณฑ์ ดังนั้น เพื่อให้ผู้ประกอบธุรกิจมีแนวทางการดำเนินการเพื่อให้ถือว่าได้ใช้ความพยายามอย่างเพียงพอ (best effort) ในการรวบรวมข้อมูลเพื่อขอรับความเห็นชอบเป็นผู้ถือหุ้นรายใหญ่ ผู้ประกอบธุรกิจต้องมีการดำเนินการอย่างน้อย แต่ไม่จำกัดเพียง ดังต่อไปนี้

1. พิจารณาว่าผู้ใดเข้าข่ายเป็นผู้ถือหุ้นรายใหญ่ทั้งทางตรงและทางอ้อม บุคคลที่มีอำนาจควบคุม ตามที่ประกาศกำหนดในเงื่อนไขต่าง ๆ เช่น การพิจารณาการถือหุ้นแบบเฉลี่ยตามสัดส่วนเกินกว่าร้อยละ 10 ของจำนวนสิทธิออกเสียงทั้งหมดของผู้ประกอบธุรกิจ (“วิธี pro-rata”) ความสัมพันธ์ส่วนบุคคล (สามี ภรรยา บุตรที่ยังไม่บรรลุนิติภาวะ) acting in concert ผู้ให้เงินทุนสำคัญ เป็นต้น

2. สอบถามและขอข้อมูลจากผู้ถือหุ้นรายใหญ่ (ทั้งทางตรงและทางอ้อม หรือบุคคลที่มีอำนาจควบคุม) โดยตรง หรือขอข้อมูลผ่านผู้ถือหุ้นรายใหญ่ทางตรง (ผู้ถือหุ้นชั้นแรกของผู้ประกอบธุรกิจ) ทั้งนี้ เพื่อให้ได้ข้อมูลที่ถูกต้องครบถ้วนและเป็นปัจจุบัน โดยในการสอบถามผู้ถือหุ้นรายใหญ่ ผู้ประกอบธุรกิจต้องมีการสอบถามในประเด็นต่าง ๆ ตามที่ประกาศหรือหนังสือเวียนที่เกี่ยวข้องกำหนดไว้ให้ครบถ้วน เช่น โครงสร้างการถือหุ้น ความสัมพันธ์กับบุคคลหรือนิติบุคคลในลักษณะที่กำหนด เงื่อนไขที่อาจมีการกำหนดสิทธิออกเสียงหรืออำนาจควบคุม เป็นต้น

3. ในการพิจารณาว่ามีผู้ถือหุ้นใดเป็นผู้ถือหุ้นชั้นสุดท้ายตามวิธี pro-rata ให้ผู้ประกอบธุรกิจพิจารณาจนกว่าจะถึงผู้ถือหุ้นทอดที่ไม่มีผู้ถือหุ้นรายใดถือหุ้นแบบวิธี pro-rata เกินกว่าร้อยละ 10 ของจำนวนสิทธิออกเสียงทั้งหมดของผู้ประกอบธุรกิจ

4. กรณีที่ผู้ถือหุ้นซึ่งพิจารณาแล้วเข้าข่ายเป็นผู้ถือหุ้นรายใหญ่ไม่ว่าทางตรงหรือทางอ้อม เป็น custodian ให้ผู้ประกอบธุรกิจสอบถามไปยัง custodian ดังกล่าว ว่าผู้ที่เป็นเจ้าของหรือมีสิทธิในหุ้นที่ custodian เก็บรักษามีรายใดเข้าข่ายเป็นผู้ถือหุ้นรายใหญ่ตามหลักเกณฑ์ที่สำนักงาน ก.ล.ต. กำหนด เช่น มีผู้ถือหุ้นตามวิธี pro-rata เกินกว่าร้อยละ 10 ของจำนวนสิทธิออกเสียงทั้งหมดของผู้ประกอบธุรกิจหรือไม่ หาก custodian ไม่ให้ข้อมูล ขอให้ผู้ประกอบธุรกิจจัดเก็บหลักฐานในการดำเนินการข้างต้นไว้

5. กรณีที่ผู้ถือหุ้นซึ่งพิจารณาแล้วเข้าข่ายเป็นผู้ถือหุ้นรายใหญ่ไม่ว่าทางตรงหรือทางอ้อม มีลักษณะเป็น trust ให้ผู้ประกอบธุรกิจพิจารณาว่า trust ดังกล่าวเป็น public trust หรือ private trust

5.1 กรณี public trust ให้ผู้ประกอบธุรกิจขอรับความเห็นชอบเป็นผู้ถือหุ้นรายใหญ่ที่ระดับกอง trust โดยไม่ต้อง look through ไปถึงผู้ถือหุ้นหน่วย/ผู้รับประโยชน์

5.2 กรณีเป็น private trust ให้ผู้ประกอบธุรกิจขอรับความเห็นชอบเป็นผู้รับประโยชน์ปลายทางของ private trust (end beneficiary) ด้วย

ทั้งนี้ ผู้ประกอบธุรกิจต้องจัดเก็บหลักฐานการดำเนินการตามแนวทางข้างต้น