

คณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์

ประกาศคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์

ที่ กจ. 17 /2538

เรื่อง การแก้ไขเพิ่มเติมหลักเกณฑ์ เงื่อนไข และวิธีการในการขออนุญาต
และการอนุญาตให้เสนอขายหุ้นที่ออกใหม่

อาศัยอำนาจตามความในมาตรา 14 มาตรา 34(1) และมาตรา 35 แห่งพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 คณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ ออกข้อกำหนดไว้ดังต่อไปนี้

ข้อ 1 ให้เพิ่มบทนิยามคำว่า "โครงการลงทุนประเภทสาธารณูปโภคพื้นฐาน" ระหว่างคำว่า "สถาบันการเงิน" และคำว่า "ผู้จัดจำหน่ายหลักทรัพย์" ในข้อ 3 แห่งประกาศคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ ที่ กจ. 13/2537 เรื่อง หลักเกณฑ์ เงื่อนไข และวิธีการในการขออนุญาตและการอนุญาตให้เสนอขายหุ้นที่ออกใหม่ ลงวันที่ 10 สิงหาคม 2537

"โครงการลงทุนประเภทสาธารณูปโภคพื้นฐาน" หมายความว่า โครงการลงทุนประเภทที่เกี่ยวกับสิ่งก่อสร้างหรือระบบให้บริการที่จำเป็นต่อการพัฒนาเศรษฐกิจและสังคม ได้แก่

- (1) ระบบผลิตและจ่ายพลังงานไฟฟ้า
- (2) ระบบการประปาและระบบการส่งน้ำ
- (3) ระบบขนส่งภาคพื้นดินเพื่ออำนวยความสะดวกในการเดินทางและแก้ไข

ปัญหาการจราจร

- (4) ท่าเรือ สนามบิน
- (5) ระบบสื่อสารโทรคมนาคม
- (6) ระบบควบคุมและป้องกันมลภาวะ"

ข้อ 2 ให้ยกเลิกความในข้อ 22 แห่งประกาศคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ ที่ กจ. 13/2537 เรื่อง หลักเกณฑ์ เงื่อนไข และวิธีการในการขออนุญาตและการอนุญาตให้เสนอขายหุ้นที่ออกใหม่ ลงวันที่ 10 สิงหาคม 2537 และให้ใช้ความต่อไปนี้แทน

"ข้อ 22 ในกรณีเป็นการขออนุญาตเสนอขายหุ้นกู้มีประกัน ผู้ขออนุญาตจะได้รับอนุญาตต่อเมื่อได้ระบุรายละเอียดเกี่ยวกับหลักประกันไว้อย่างชัดเจนในคำขออนุญาต และแสดงได้ว่าจะสามารถจัดให้มีหลักประกันดังกล่าวเป็นประกันการชำระหนี้ตามหุ้นกู้ได้ ทั้งนี้ ผู้ขออนุญาตต้องเข้าหลักเกณฑ์อย่างใดอย่างหนึ่งดังต่อไปนี้ด้วย

(1) มีคุณสมบัติครบถ้วนตามข้อ 21 และจัดให้มีหลักประกันอย่างใด ๆ เพื่อเป็นประกันการชำระหนี้ตามหุ้นกู้ แต่หากหลักประกันนั้นเป็นที่ดิน อาคาร หรือสิ่งปลูกสร้าง ให้นำหลักเกณฑ์ตามที่กำหนดไว้ในข้อ 31 วรรคสอง และข้อ 33(3) มาใช้บังคับด้วย แล้วแต่กรณี

(2) มีคุณสมบัติตามข้อ 21(1) ถึง (2) และ (4) ถึง (8) และจัดให้มีหลักประกันที่เป็นไปตามหลักเกณฑ์ที่กำหนดไว้ในข้อ 30 ถึงข้อ 33 เพื่อเป็นประกันการชำระหนี้ตามหุ้นกู้

(3) เป็นโครงการลงทุนที่มีคุณสมบัติตามข้อ 21(2) และ (4) ถึง (9) และข้อ 22 ทวิ และจัดให้มีหลักประกันที่มีลักษณะดังนี้เพื่อเป็นประกันการชำระหนี้ตามหุ้นกู้

(ก) ครอบคลุมทรัพย์สิน สิทธิเรียกร้อง และสิทธิหรือประโยชน์อื่นใดทั้งหมดที่เป็นปัจจัยสำคัญในการดำเนินงานของโครงการลงทุน ทั้งที่มีอยู่แล้วและที่จะเกิดขึ้นในอนาคต

(ข) ผู้ถือหุ้นกู้มีสิทธิเหนือหลักประกันตาม (ก) ไม่ด้อยกว่าเจ้าหนี้รายอื่นที่มีหลักประกันเดียวกันนั้นเป็นประกันการชำระหนี้

(ค) ในกรณีที่ทรัพย์สินที่เป็นหลักประกันอยู่ในประเภทเดียวกับหลักประกันตามข้อ 30(1) ถึง (4) ให้นำหลักเกณฑ์ที่กำหนดไว้ในข้อ 31 มาใช้บังคับด้วย"

ข้อ 3 ให้เพิ่มความต่อไปนี้เป็นข้อ 22 ทวิ แห่งประกาศคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ ที่ กจ. 13/2537 เรื่อง หลักเกณฑ์ เงื่อนไข และวิธีการในการขออนุญาตและการอนุญาตให้เสนอขายหุ้นกู้ที่ออกใหม่ ลงวันที่ 10 สิงหาคม-2537

"ข้อ 22 ทวิ ผู้ขออนุญาตเสนอขายหุ้นกู้มีประกันที่มีลักษณะเป็นโครงการลงทุนตามข้อ 22(3) ต้องมีลักษณะเป็นไปตามหลักเกณฑ์ดังนี้ด้วย

(1) มีวัตถุประสงค์ในการนำเงินที่ได้จากการจำหน่ายหุ้นกู้ไปใช้เพื่อการลงทุนในโครงการลงทุนอย่างใดอย่างหนึ่ง ดังนี้

(ก) โครงการลงทุนประเภทสาธารณูปโภคพื้นฐานที่ได้รับสัมปทาน หรือมีสัญญาขายผลิตภัณฑ์หรือบริการกับ รัฐ หน่วยราชการ หน่วยงานของรัฐ หรือรัฐวิสาหกิจ

(ข) โครงการลงทุนอื่นใดที่มีใช้โครงการลงทุนตาม (ก) ที่มีต้นทุนโครงการลงทุนไม่น้อยกว่า 5,000 ล้านบาท ทั้งนี้ ต้นทุนโครงการลงทุนดังกล่าวให้หมายถึงต้นทุนที่จะทำให้ผู้ขออนุญาตสามารถดำเนินกิจการได้ตามรายงานการศึกษาความเป็นไปได้ และเป็นต้นทุนเฉพาะส่วนที่ผู้ขออนุญาตคาดว่าจะสามารถลงทุนได้ครบภายในระยะเวลา 3 ปี นับแต่วันที่ยื่นคำขออนุญาต

ทั้งนี้ ในวันที่ยื่นคำขออนุญาต ผู้ขออนุญาตจะต้องมีการลงทุนในโครงการลงทุนไปแล้วไม่น้อยกว่าร้อยละ 20 ของต้นทุนโครงการลงทุนทั้งหมด หรืออย่างน้อย 2,000 ล้านบาท แล้วแต่จำนวนใดจะต่ำกว่า เว้นแต่เป็นกรณีที่ผู้ขออนุญาตมีวัตถุประสงค์ในการนำเงินที่ได้จาก

การจำหน่ายหุ้นกู้ไปใช้ซื้อทรัพย์สินของโครงการลงทุนที่ได้ก่อสร้างและติดตั้ง เครื่องจักรและอุปกรณ์การผลิตเสร็จแล้ว ผู้ขออนุญาตต้องแสดงได้ว่า ก่อนการเสนอขายหุ้นกู้ที่ขออนุญาตเสนอขายต่อประชาชน ผู้ขออนุญาตจะมีเงินลงทุนสำหรับโครงการลงทุนที่มาจาก การจำหน่ายหุ้นได้แล้ว เกินกว่าร้อยละ 50 ของเงินลงทุนสำหรับโครงการลงทุนที่คาดว่าจะมาจากการจำหน่ายหุ้นทั้งหมด

(2) แสดงได้ว่าโครงการลงทุนมีความเป็นไปได้ทั้งทางด้านการผลิตหรือการบริการ การตลาด การจัดการ และการเงิน และไม่มีผลกระทบต่อสิ่งแวดล้อมเกินกว่าขอบเขตที่กฎหมายกำหนด

(3) ในกรณีที่ เป็นโครงการลงทุนที่ยังก่อสร้างไม่แล้วเสร็จ ผู้ขออนุญาตต้องดำเนินการดังนี้

(ก) จัดให้มีสัญญาก่อสร้างและสัญญาติดตั้ง เครื่องจักรและอุปกรณ์การผลิต กับบุคคลที่เชื่อถือได้ในลักษณะ ดังนี้

1. แสดงได้ว่าการก่อสร้างและการติดตั้ง เครื่องจักรและอุปกรณ์การผลิต จะแล้วเสร็จจนเริ่มดำเนินการ ได้ภายในระยะเวลาและจำนวนเงินที่แน่นอน

2. มีการกำหนดการชดเชยค่าเสียหายในอัตราที่เหมาะสมในกรณีที่ การก่อสร้างและการติดตั้ง เครื่องจักรและอุปกรณ์การผลิตไม่แล้วเสร็จจนเริ่มดำเนินการ ได้ตามสัญญา

3. มีผู้เชี่ยวชาญอิสระที่เชื่อถือได้ เป็นผู้ตรวจสอบรายละเอียดและเงื่อนไขของสัญญาก่อสร้างและสัญญาติดตั้ง เครื่องจักรและอุปกรณ์การผลิตที่ได้ทำไว้แล้ว และให้ความเห็นเกี่ยวกับความเป็นไปได้ที่จะเกิดต้นทุนส่วนเพิ่ม (cost overrun) จากสัญญาที่ทำไว้แล้วนั้น รวมทั้งจำนวนเงินที่อาจต้องเพิ่มขึ้นจากสัญญาดังกล่าว

(ข) จัดให้มีข้อกำหนดเรื่องระยะเวลาการก่อสร้างและการติดตั้ง เครื่องจักรในแต่ละช่วง และข้อกำหนดเรื่องการจัดส่งรายงานความคืบหน้าของการก่อสร้างและการติดตั้ง เครื่องจักรและอุปกรณ์การผลิตที่เกิดขึ้นจริงให้แก่ผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้ เป็นส่วนหนึ่งของข้อกำหนดสิทธิ สำหรับหุ้นกู้ที่ขออนุญาตเสนอขายต่อประชาชนในส่วนที่เกี่ยวข้องกับ "หน้าที่ของผู้ออกหุ้นกู้" ตามข้อ 36(6) ด้วย

(4) มีสัญญากับบุคคลที่เชื่อถือได้ในลักษณะที่แสดงได้ว่าภายหลังจากการก่อสร้างและการติดตั้ง เครื่องจักรและอุปกรณ์การผลิตแล้วเสร็จ ผู้ขออนุญาตจะสามารถดำเนินงานต่อไปได้อย่างต่อเนื่องอย่างน้อยตลอดระยะเวลาของอายุหุ้นกู้ โดยสัญญาดังกล่าวให้รวมถึง สัญญาซื้อวัตถุดิบที่สำคัญ สัญญาขายผลิตภัณฑ์หรือบริการ สัญญาดูแลรักษา เครื่องจักรและอุปกรณ์การผลิต และสัญญาอื่นใดที่เป็นปัจจัยสำคัญต่อการดำเนินงานตามโครงการลงทุนของผู้ขออนุญาต ทั้งนี้ ผู้ขออนุญาตต้องจัดให้มีผู้เชี่ยวชาญอิสระที่เชื่อถือได้ เป็นผู้ตรวจสอบและให้ความเห็นเกี่ยวกับรายละเอียดและเงื่อนไขของสัญญาดังกล่าว ว่า สามารถบังคับได้ตามกฎหมาย และจะทำให้ผู้ขออนุญาตดำเนินโครงการลงทุนได้ตามที่แสดงไว้ในรายงานการศึกษาความเป็นไปได้

ในกรณีที่ผู้ขออนุญาตไม่อาจปฏิบัติตามวรรคหนึ่ง ให้สำนักงานมีอำนาจผ่อนผันได้ เฉพาะกรณีที่ จะไม่กระทบต่อประโยชน์ของผู้ถือหุ้นอย่างมีนัยสำคัญ หรือผู้ขออนุญาตได้ดำเนินการ อย่างอื่นเพื่อทดแทนการที่ต้องปฏิบัติตามวรรคหนึ่งซึ่งสามารถลดความเสี่ยงของผู้ถือหุ้นในการที่จะ ได้รับชำระคืนนี้จากการดำเนินงานตามโครงการลงทุนของผู้ขออนุญาตอย่างเพียงพอแล้ว หรือ โดยสภาพของโครงการลงทุนนั้นทำให้ไม่สามารถดำเนินการตามวรรคหนึ่งได้

(5) แสดงได้ว่ามีแหล่งเงินทุนสำหรับโครงการลงทุน ดังนี้

(ก) มีแหล่งเงินทุนที่ชัดเจนและเพียงพอที่จะชำระต้นทุนโครงการลงทุน รวมทั้ง ต้นทุนส่วนเพิ่มที่อาจเกิดขึ้น

(ข) มีแหล่งเงินกู้ยืมที่เกิดจากการเสนอขายหุ้นต่อประชาชนทั่วไปมูลค่า ไม่เกินร้อยละ 50 ของเงินกู้ยืมทั้งหมดของโครงการลงทุน โดยเงินกู้ยืมในส่วนที่เหลือนั้นต้องมาจาก สถาบันการเงินอย่างน้อยร้อยละ 40 ของเงินกู้ยืมทั้งหมดของโครงการลงทุน ทั้งนี้ การคำนวณ มูลค่าหุ้นที่เสนอขายต่อประชาชนทั่วไปข้างต้น ไม่ให้นับรวมถึงหุ้นส่วนที่สามารถระบุได้อย่างชัดเจน ว่าจะเสนอขายแก่ผู้ลงทุนที่จัดอยู่ในประเภทที่กำหนดตามข้อ 9(2)(ก) ถึง (ด)

(6) ในกรณีที่ผู้ขออนุญาตจัดให้เจ้าหนี้เงินกู้ยืมรายอื่นมีหลักประกันการชำระหนี้ร่วมกับ ผู้ถือหุ้น ผู้ขออนุญาตต้องจัดให้มีร่างสัญญากู้ยืมเงินร่วมกันระหว่างเจ้าหนี้รายอื่นนั้นกับผู้ถือหุ้น และร่างข้อกำหนดสิทธิที่มีลักษณะ ดังนี้

(ก) ร่างสัญญากู้ยืมเงินร่วมกันดังกล่าวต้องทำเป็นลายลักษณ์อักษร โดย ข้อตกลงในร่างสัญญานั้นต้องมีลักษณะเป็นธรรมต่อผู้ถือหุ้น และมีการระบุรายละเอียดอย่างน้อย ในเรื่องดังต่อไปนี้

1. เงินต้นของเจ้าหนี้แต่ละราย
2. หลักประกันการชำระหนี้
3. การใช้สิทธิของเจ้าหนี้แต่ละราย เมื่อผู้ขออนุญาตไม่ปฏิบัติตามเงื่อนไข การกู้ยืมเงิน
4. การใช้สิทธิบังคับหลักประกัน
5. การดำเนินการเพื่อแบ่งชำระคืนที่ได้รับจากการฟ้องร้องบังคับคดี

(ข) ร่างสัญญากู้ยืมเงินร่วมตาม (ก) และร่างข้อกำหนดสิทธิสำหรับหุ้น ที่ขออนุญาตเสนอขายต่อประชาชนทั่วไปต้องมีข้อกำหนดว่า ในกรณีที่ผู้ขออนุญาตประสงค์จะกู้ยืมเงิน เพิ่มเติมจากการกู้ยืมที่ได้แสดงไว้แล้วในร่างสัญญากู้ยืมเงินร่วมตาม (ก) ผู้ขออนุญาตต้องได้รับความยินยอมจากผู้ถือหุ้นและเจ้าหนี้เงินกู้ยืมรายอื่นตามวิธีที่ระบุในร่างข้อกำหนดสิทธิและร่างสัญญา กู้ยืมเงินร่วมดังกล่าวก่อน

(ค) ร่างข้อกำหนดสิทธิสำหรับหุ้นกู้ที่ขออนุญาตเสนอขายต่อประชาชนอย่างน้อยต้องมีข้อกำหนดดังนี้

1. ในกรณีที่ผู้ขออนุญาตผิดเงื่อนไขการกู้ยืมเงินต่อเจ้าหนี้เงินกู้ยืมรายใดตามร่างสัญญากู้ยืมเงินร่วมตาม (ก) ให้ถือเสมือนว่าผู้ขออนุญาตผิดเงื่อนไขการกู้ยืมเงินตามข้อกำหนดสิทธิสำหรับหุ้นกู้ที่ขออนุญาตเสนอขายต่อประชาชนทั่วไปด้วย (cross-default condition)

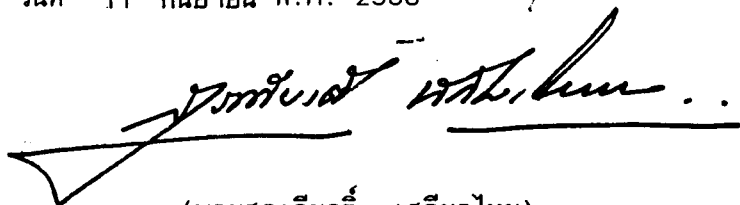
2. ให้ร่างสัญญากู้ยืมเงินร่วมตาม (ก) เป็นส่วนหนึ่งของร่างข้อกำหนดสิทธิ

(7) มีอัตราส่วนหนี้สินต่อส่วนของผู้ถือหุ้นที่เหมาะสมกับประเภทธุรกิจ และแสดงได้ว่าเมื่อโครงการลงทุนแล้วเสร็จ จะมีกระแสเงินสดที่รับจากการดำเนินงานเพียงพอที่จะชำระคืนหนี้ทั้งนี้ โดยมีอัตราส่วนกระแสเงินสดรับต่อภาระหนี้ที่ต้องชำระคืนในแต่ละปีอยู่ในระดับดีตามลักษณะความเสี่ยงของประเภทธุรกิจ

(8) มีข้อตกลงที่แสดงได้ว่าผู้ถือหุ้นรายใหญ่ ณ วันที่ยื่นคำขออนุญาตแต่ละรายจะยังคงถือหุ้นของผู้ขออนุญาตต่อไปอีกเป็นจำนวนไม่น้อยกว่าร้อยละ 75 ของจำนวนหุ้นที่ผู้ถือหุ้นรายใหญ่แต่ละรายนั้นถืออยู่ในวันที่ยื่นคำขออนุญาตเป็นระยะเวลาอย่างน้อย 3 ปี นับแต่วันปิดการเสนอขายหุ้นกู้ หรือจนกว่างบการเงินประจำงวดการบัญชีจะแสดงว่าผู้ขออนุญาตเริ่มมีกำไรจากการดำเนินงานตามโครงการลงทุน ทั้งนี้ แล้วแต่ระยะเวลาใดจะยาวกว่า"

ข้อ 4 ประกาศนี้ให้ใช้บังคับตั้งแต่วันถัดจากวันประกาศในราชกิจจานุเบกษา เป็นต้นไป

ประกาศ ณ วันที่ 11 กันยายน พ.ศ. 2538



(นายสุรเกียรติ์ เสถียรไทย)

ประธานกรรมการ

คณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์