

คณะกรรมการกำกับตลาดทุน

ประกาศคณะกรรมการกำกับตลาดทุน

ที่ ทจ. 15/2552

เรื่อง การเสนอขายหุ้นภัยต่างประเทศต่อธนาคารพาณิชย์ในประเทศไทย

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 อันเป็นพระราชบัญญัติที่มีนัยหนาแน่นต่างไปในประการเดียวกับการจำกัดสิทธิและเสรีภาพของบุคคลซึ่งมาตรา 29 ประกอบกับมาตรา 33 มาตรา 34 มาตรา 41 มาตรา 43 มาตรา 44 และมาตรา 64 ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทยบัญญัติให้กระทำได้โดยอาศัยอำนาจตามบทบัญญัติแห่งกฎหมาย คณะกรรมการ ก.ล.ต. กำหนดที่คณะกรรมการกำกับตลาดทุนตามมาตรา 60 แห่งพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2551 ออกข้อกำหนดไว้ดังต่อไปนี้

ข้อ 1 ประกาศนี้ให้ใช้บังคับตั้งแต่วันที่ 31 มีนาคม พ.ศ. 2552 เป็นต้นไป

ข้อ 2 ในประกาศนี้

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

(2) “บริษัทต่างประเทศ” หมายความว่า บริษัทที่จดตั้งขึ้นตามกฎหมายต่างประเทศ

(3) “ธนาคารพาณิชย์” หมายความว่า ธนาคารพาณิชย์ตามกฎหมายว่าด้วยธุรกิจสถาบันการเงิน

(4) “ข้อกำหนดสิทธิ” หมายความว่า ข้อกำหนดว่าด้วยสิทธิและหน้าที่ของผู้ออกหุ้นภัยและผู้ถือหุ้นภัย

(5) “ผู้ที่มีสิ่นที่อยู่นอกราชอาณาจักร” หมายความว่า ผู้ที่มีสิ่นที่อยู่นอกราชอาณาจักรตามมาตรการป้องกันการเก็บภาษีค่าเงินบาทที่กำหนดโดยธนาคารแห่งประเทศไทย

ข้อ 3 ประกาศนี้ให้ใช้บังคับการเสนอขายหุ้นภัยที่ออกโดยบริษัทต่างประเทศต่อธนาคารพาณิชย์ในประเทศไทย

ในกรณีที่มีเหตุจำเป็นและสมควร โดยคำนึงถึงการกำกับดูแลการทำธุรกรรมและการลงทุนของธนาคารพาณิชย์ในหุ้นส่วนที่ออกโดยบริษัทต่างประเทศตามหลักเกณฑ์ที่ธนาคารแห่งประเทศไทยกำหนด ให้สำนักงานมีอำนาจประกาศกำหนดลักษณะของผู้ออกหุ้นส่วน ลักษณะของหุ้นส่วนที่เสนอขาย หรือข้อกำหนดอื่นที่จำเป็น เพิ่มเติมจากข้อกำหนดในประกาศนี้ได้

ข้อ 4 ให้บริษัทต่างประเทศที่ประสงค์จะเสนอขายหุ้นกู้ที่ออกใหม่ตามประกาศนี้
ยื่นคำขออนุญาตต่อสำนักงานคณะกรรมการพิริญญาณทางการหลักทรัพย์ที่สำนักงานประกาศกำหนด และ
ชำระค่าธรรมเนียมการยื่นคำขออนุญาตตามประกาศคณะกรรมการกำหนดหักทรัพย์และตลาดหักทรัพย์
ว่าด้วยการกำหนดค่าธรรมเนียมเกี่ยวกับการขออนุญาตเสนอขายหลักทรัพย์ที่ออกใหม่ และการขออนุญาต
โครงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

ในกรณีเป็นการขออนุญาตเสนอขายหุ้นกู้มีประกัน ให้บุริษัทต่างประเทศยื่นคำขอ
ความเห็นชอบบุคคลที่จะเป็นผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้ต่อสำนักงานมาพร้อมกับคำขออนุญาตด้วย ทั้งนี้ ตามที่
สำนักงานประกาศกำหนด

ข้อ 5 ในกรณีที่เป็นการเสนอขายหุ้นกู้ที่อาจมีการชำระหนี้ทั้งหมดหรือบางส่วนโดยล่วงหน้าเป็นหุ้น ให้นำหลักทรัพย์ที่ว่าด้วยการตรวจสอบหุ้นอ้างอิงและภาระไม่เป็นบุคคลภายนอกของบริษัทที่ออกหุ้นอ้างอิงตามประกาศคณะกรรมการกำกับตลาดทุนว่าด้วยการขออนุญาตและการอนุญาตให้เสนอขายหุ้นกู้อนุพันธ์ที่ออกใหม่ มาใช้บังคับ โดยอนุโลม

ในการขออนุญาตเสนอขายหุ้นกู้ที่อาจมีการชำระหนี้ทั้งหมดหรือบางส่วนโดยล่วงหน้า เป็นหุ้น ให้ผู้ขออนุญาตชำระค่าธรรมเนียมการขอตรวจสอบหุ้นที่จะนำมาใช้เป็นปัจจัยอ้างอิงในแต่ละครั้ง ในวันที่ยื่นคำขอตรวจสอบการใช้หุ้นอ้างอิงตามประกาศคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ ว่าด้วยการกำหนดค่าธรรมเนียมเกี่ยวกับการขออนุญาตเสนอขายหลักทรัพย์ที่ออกใหม่ และการขออนุมัติโครงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

ข้อ 6 ในการพิจารณาคำขออนุญาต ให้สำนักงานมีอำนาจแจ้งเป็นหนังสือให้ผู้ยื่นคำขอ มาชี้แจง ส่งเอกสารหรือหลักฐานเพิ่มเติมได้ภายในระยะเวลาที่สำนักงานกำหนด ในกรณีที่ผู้ยื่นคำขอ อนุญาตไม่มาชี้แจง หรือไม่ส่งเอกสารหลักฐานภายในระยะเวลาที่สำนักงานกำหนด ให้ถือว่าผู้ยื่นคำขอ ไม่ประสงค์จะขออนุญาตเพื่อเสนอขายหุ้นกู้ที่ออกใหม่นั้นอีกต่อไป

ข้อ 7 ในการพิจารณาว่าคำขออนุญาตให้มีลักษณะเป็นไปตามหลักเกณฑ์เงื่อนไข และวิธีการที่กำหนดไว้ในประกาศนี้หรือไม่ ให้สำนักงานมีอำนาจดังต่อไปนี้

(1) ในกรณีที่ผู้ขออนุญาตหรือการเสนอขายหุ้นกู้มีลักษณะหรือรูปแบบเป็นไปตามหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไขที่จะได้รับอนุญาตตามประกาศนี้ แต่มีข้อเท็จจริงซึ่งทำให้พิจารณาได้ว่า ความมุ่งหมายหรือเนื้อหาสาระที่แท้จริง (substance) ของการเสนอขายหุ้นกู้นั้นเข้าลักษณะเป็นการหลักเลี่ยงบัญชีตามกฎหมายว่าด้วยหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ หรือประกาศนี้ สำนักงาน

อาจไม่อนุญาตให้เสนอขายหุ้นกู้ตามคำขออนุญาตได้ ทั้งนี้ สำนักงานต้องแจ้งให้ผู้ขออนุญาตทราบ ถึงเหตุผลประกอบการพิจารณาอย่างชัดเจน

(2) ในกรณีที่เข้าลักษณะอย่างหนึ่งอย่างใดดังต่อไปนี้ สำนักงานอาจผ่อนผันไม่นำ หลักเกณฑ์ตามประกาศนี้มาใช้พิจารณาคำขออนุญาต หรือไม่นำเงื่อนไขตามประกาศนี้มาใช้บังคับกับ การเสนอขายหุ้นกู้ที่ได้รับอนุญาตได้ โดยคำนึงถึงความเหมาะสมและความเพียงพอของข้อมูลประกอบ การตัดสินใจลงทุนและมาตรการคุ้มครองผู้ลงทุนเป็นสำคัญ ทั้งนี้ สำนักงานอาจกำหนดเงื่อนไข ให้ผู้ขออนุญาตต้องปฏิบัติหรือยื่นการปฏิบัติอย่างหนึ่งอย่างใดด้วยก็ได้

(ก) ประโยชน์ที่จะได้จากการปฏิบัติให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไข ที่จะผ่อนผันให้ไม่คุ้มค่ากับต้นทุนของผู้ขออนุญาตในการปฏิบัติ และมีข้อเท็จจริงที่ชัดเจนชี้งำนให้ พิจารณาได้ว่าหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไขดังกล่าว ไม่มีนัยสำคัญสำหรับการพิจารณาอนุญาตในกรณีนี้

(ข) ผู้ขออนุญาตมีข้อจำกัดตามกฎหมายอื่นที่ทำให้ไม่สามารถปฏิบัติให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไขที่จะผ่อนผัน

(ค) ผู้ขออนุญาตมีมาตรการอื่นที่เพียงพอ และสามารถทดสอบการปฏิบัติ ให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไขที่จะผ่อนผัน

ข้อ 8 ให้สำนักงานแจ้งผลการพิจารณาคำขอภายใต้เงื่อนไขดังนี้
ให้รับคำขอร่วมกับเอกสารหลักฐานที่ถูกต้องและครบถ้วน

หมวด 1

การขออนุญาตและการอนุญาต

ข้อ 9 บริษัทต่างประเทศที่จะได้รับอนุญาตให้เสนอขายหุ้นกู้ที่ออกใหม่ตามประกาศนี้ ต้องมีลักษณะดังต่อไปนี้

(1) ไม่อยู่ระหว่างกำกับการนำส่งงบการเงินหรือรายงานเกี่ยวกับฐานะทางการเงิน และผลการดำเนินงานของบริษัทต่อสำนักงานตามมาตรา 56 หรือไม่อยู่ระหว่างปรับปรุงแก้ไขงบการเงิน หรือรายงานที่มีหน้าที่ต้องจัดทำและจัดส่งตามมาตรา 56 หรือมาตรา 57 ตามที่สำนักงานแจ้งให้ค่าเนินการ ปรับปรุงแก้ไขนั้น หรือไม่อยู่ระหว่างการมีหน้าที่ต้องปฏิบัติตามคำสั่งของสำนักงานตามมาตรา 58 ทั้งนี้ เว้นแต่ได้รับการผ่อนผันจากสำนักงาน

(2) ได้จดข้อจำกัดการโอนหุ้นกู้ที่จะเสนอขาย ซึ่งแสดงว่าบริษัทที่ออกหุ้นกู้ จะไม่รับจดทะเบียนการโอนหุ้นกู้ไม่ว่าในทอใด ๆ หากการโอนหุ้นกู้ดังกล่าวจะทำให้ผู้ถือหุ้นกู้ เป็นบุคคลอื่นนอกจากนิติบุคคลหรือผู้ที่มีคืนที่อยู่นอกราชอาณาจักร

(3) ไม่เคยเสนอขายหุ้นกู้โดยผู้ฝึกหรือไม่ปฏิบัติตามหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไข ตามประกาศนี้ อย่างมีนัยสำคัญ

ข้อ 10 ในการเสนอขายหุ้นกู้ที่ได้รับอนุญาตตามประกาศนี้ บริษัทต่างประเทศต้องจัดให้หุ้นกู้ที่เสนอขายมีลักษณะดังต่อไปนี้

(1) มีคำเรียกซึ่งเป็นการเฉพาะเพื่อประโยชน์ในการอ้างอิงหุ้นกู้ที่เสนอขาย ทั้งนี้คำเรียกซึ่งหุ้นกู้ดังกล่าวต้องแสดงถึงปีที่ครบกำหนดได้ถอน และลักษณะพิเศษของหุ้นกู้ (ถ้ามี) ไว้โดยชัดเจน

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

(3) มีการจัดอันดับความน่าเชื่อถือที่เป็นไปตามข้อ 11

(4) มีข้อจำกัดการโอนหุ้นกู้ให้อยู่ในกลุ่มของธนาคารพาณิชย์หรือผู้ที่มีถือที่อยู่นอกราชอาณาจักร

ความในวรรคหนึ่ง (2) และ (3) มิให้ใช้บังคับกับการเสนอขายหุ้นกู้ต่อธนาคารพาณิชย์โดยเฉพาะเจาะจงซึ่งมีจำนวนไม่น้อยกว่าห้าร้อยล้านบาท ในรอบระยะเวลาสี่เดือนได้ ๆ

ข้อ 11 หุ้นกู้ที่เสนอขายต้องมีการจัดอันดับความน่าเชื่อถืออย่างใดอย่างหนึ่งดังต่อไปนี้ โดยสถาบันจัดอันดับความน่าเชื่อถือที่ได้รับความเห็นชอบจากสำนักงาน เว้นแต่จะได้รับการผ่อนผันจากสำนักงาน

(1) อันดับความน่าเชื่อถือของหุ้นกู้ที่เสนอขาย

(2) อันดับความน่าเชื่อถือของบริษัทต่างประเทศที่ออกหุ้นกู้

(3) อันดับความน่าเชื่อถือของผู้ค้ำประกันหุ้นกู้ เฉพาะในกรณีที่เป็นการค้ำประกันที่มีผลบังคับให้ผู้ค้ำประกันต้องรับผิดชอบกับลูกหนี้ โดยไม่สามารถเพิกถอนได้ก่อนครบกำหนดอายุของหุ้นกู้

การจัดอันดับความน่าเชื่อถือของหุ้นกู้จะต้องมีอยู่อย่างต่อเนื่องจนกว่าสิทธิเรียกร้องตามหุ้นกู้จะระงับลง เว้นแต่ในกรณีที่มีเหตุจำเป็นและสมควร สำนักงานอาจผ่อนผันการจัดอันดับความน่าเชื่อถือของหุ้นกู้ โดยกำหนดเงื่อนเวลาหรือเงื่อนไขไว้ด้วยก็ได้ ทั้งนี้ โดยคำนึงถึงความจำเป็นของผู้ลงทุนในการมีข้อมูลการจัดอันดับความน่าเชื่อถือดังนั้น

ข้อ 12 หุ้นกู้ที่เสนอขายตามประกาศนี้ต้องเป็นหุ้นกู้ชนิดระบุชื่อผู้ถือในกรณีที่มีบุคคลใดแสดงความประสงค์ต่อบริษัทต่างประเทศที่จะลงทะเบียนการโอนหุ้นกู้ให้บริษัทต่างประเทศตรวจสอบความถูกต้องของการโอนหุ้นกู้ หากพบว่าเป็นการโอนที่ขัดต่อข้อจำกัดการโอนที่ได้จัดทะเบียนไว้กับสำนักงาน บริษัทต่างประเทศต้องไม่ลงทะเบียนการโอนหุ้นกู้ในกรณีที่บริษัทต่างประเทศจัดให้มีนายทะเบียนหุ้นกู้ ต้องดำเนินการให้ นายทะเบียนหุ้นกู้ปฏิบัติตามหลักเกณฑ์ที่กำหนดในวรรคสองด้วย

ข้อ 13 ให้บริษัทต่างประเทศเสนอขายหุ้นกู้ให้แล้วเสร็จภายในหกเดือนนับแต่วันที่สำนักงานแจ้งผลการอนุมัติ

ข้อ 14 ในกรณีที่มีการออกใบหุ้นกู้ให้บริษัทต่างประเทศส่งมอบใบหุ้นกู้ให้แก่ผู้ถือหุ้นกู้โดยปฏิบัติตามหลักเกณฑ์ เงื่อนไข และวิธีการที่ประกาศกำหนดความในมาตรา 88

ข้อ 15 ในกรณีที่สำนักงานพบว่าภายหลังการอนุมัติให้เสนอขายหุ้นกู้ที่ออกใหม่มีการเปลี่ยนแปลงที่ทำให้บริษัทต่างประเทศที่ได้รับอนุมัติตามประกาศนี้มีลักษณะไม่เป็นไปตามหลักเกณฑ์ที่จะได้รับอนุมัติ และบริษัทไม่สามารถแก้ไขลักษณะให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์ได้ภายในระยะเวลาที่สำนักงานกำหนด ให้สำนักงานมีอำนาจแจ้งให้บริษัทระงับการเสนอขายหุ้นกู้ที่จะออกใหม่ และเมื่อมีการแจ้งแล้ว ให้ถือว่าการอนุมัติให้เสนอขายหุ้นกู้ที่ออกใหม่ในส่วนที่ยังไม่ได้เสนอขายหรือยังไม่มีผู้จองซื้อเป็นอันสิ้นสุดลง

การแจ้งระงับการเสนอขายหุ้นกู้ตามวรรคหนึ่งไม่กระทบต่อการบังคับตามกฎหมายระหว่างคู่สัญญาทุกฝ่ายที่เกี่ยวข้องกับหุ้นกู้ที่ได้ออกไปก่อนหรือหลังวันที่การระงับการเสนอขายหุ้นกู้มีผลบังคับ

หมวด 2

การเปิดเผยข้อมูลก่อนและภายหลังการเสนอขายหุ้นกู้

ข้อ 16 ก่อนการเสนอขายหุ้นกู้ในแต่ละครั้งในประเทศไทย ให้ผู้เสนอขายหุ้นกู้ยื่นแบบแสดงรายการข้อมูลและร่างหนังสือชี้ชวนต่อสำนักงานจำนวนสามชุด เว้นแต่ได้รับยกเว้นการยื่นแบบแสดงรายการข้อมูลและร่างหนังสือชี้ชวนตามประกาศคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ว่าด้วยการยกเว้นการยื่นแบบแสดงรายการข้อมูลการเสนอขายตราสารหนี้

ข้อ 17 แบบแสดงรายการข้อมูลและร่างหนังสือชี้ชวนที่ยื่นต่อสำนักงานให้ใช้แบบ 69-S ท้ายประกาศคณะกรรมการกำกับตลาดทุนว่าด้วยการยื่นแบบแสดงรายการข้อมูลการเสนอขายตราสารหนี้โดยจะจัดทำเป็นภาษาไทยหรือภาษาอังกฤษได้

ข้อ 18 นอกจากการยื่นข้อมูลในรูปเอกสารสิ่งพิมพ์แล้ว ให้ผู้เสนอขายหุ้นกู้ยื่นแบบแสดงรายการข้อมูลและร่างหนังสือชี้ชวน พร้อมทั้งคำแปลภาษาไทย (ถ้ามี) ต่อสำนักงานในรูปข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์ผ่านระบบการรับส่งข้อมูลตามแนวทางที่สำนักงานกำหนดด้วย ทั้งนี้ข้อมูลที่ยื่นต่อสำนักงานทั้งในรูปเอกสารสิ่งพิมพ์และรูปข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์ต้องมีข้อความถูกต้องตรงกัน

ข้อ 19 ภายใต้บังคับมาตรา 68 และมาตรา 75 เมื่อผู้เสนอขายหุ้นกู้ได้ยื่นแบบแสดงรายการข้อมูลและร่างหนังสือชี้ชวนต่อสำนักงาน และได้ชำระค่าธรรมเนียมการยื่นแบบแสดงรายการข้อมูลและร่างหนังสือชี้ชวนที่ยื่นตามข้อ 16 มีผลใช้บังคับภายในวันทำการถัดจากวันที่ยื่นแบบแสดงรายการข้อมูลและร่างหนังสือชี้ชวนนั้น

ข้อ 20 นับแต่วันที่แบบแสดงรายการข้อมูลและร่างหนังสือชี้ชวนของผู้เสนอขายหุ้นกู้ที่ได้ยื่นต่อสำนักงานตามหมวดนี้มีผลใช้บังคับ ให้บริษัทที่ออกหุ้นกู้มีหน้าที่จัดทำและส่งรายงานเกี่ยวกับฐานะการเงินและผลการดำเนินงานของบริษัท ตามหลักเกณฑ์ เงื่อนไข และวิธีการที่คณะกรรมการกำหนดทุนประกันกำหนดตามความในมาตรา 56

ข้อ 21 ให้ประกาศสำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ คังต่อไปนี้ ยังคงมีผลใช้บังคับ โดยอนุโลม ภายใต้บังคับประกาศนี้ต่อไปจนกว่าจะได้มีการเปลี่ยนแปลงเป็นอย่างอื่น

(1) ประกาศสำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ที่ สจ. 14/2549 เรื่อง แบบคำขออนุญาตเสนอขายหุ้นกู้ต่างประเทศต่อธนาคารพาณิชย์ในประเทศไทยและเอกสารหลักฐานประกอบคำขออนุญาต ลงวันที่ 5 เมษายน พ.ศ. 2549

(2) ประกาศสำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ที่ สย. 37/2549 เรื่อง การให้ความเห็นชอบสถาบันจัดอันดับความน่าเชื่อถือในการเสนอขายตราสารหนี้ ลงวันที่ 6 ขันวาคม พ.ศ. 2549

ประกาศ ณ วันที่ 13 มีนาคม พ.ศ. 2552

(นายวิจิตร สุพินิจ)

ประธานกรรมการ

คณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์

หมายเหตุ : เหตุผลในการออกประกาศฉบับนี้ คือ เพื่อกำหนดหลักเกณฑ์การอนุญาตให้เสนอขายหุ้นกู้ที่ออกใหม่ของบริษัทต่างประเทศต่อธนาคารพาณิชย์ในประเทศไทย รวมทั้งการเบิกเผยแพร่ข้อมูลและข้อยกเว้นทั้งนี้ ได้ปรับปรุงหลักเกณฑ์ให้สอดคล้องกับการเสนอขายหุ้นกู้ที่ออกใหม่ของบริษัทที่ตั้งขึ้นตามกฎหมายไทยต่อผู้ลงทุนสถาบันค่วย ซึ่งจำเป็นต้องออกประกาศนี้