

12 พฤศจิกายน 2561

เรียน ผู้จัดการ

บริษัทหลักทรัพย์ทุกแห่ง

ผู้ประกอบธุรกิจสัญญาซื้อขายล่วงหน้าทุกแห่ง

ที่ กสท.นธ. (ว) ๕๖ /2561 เรื่อง นำส่งประกาศและชักซ้อมความเข้าใจเกี่ยวกับการมอบหมายให้บุคคลอื่นเป็นผู้รับดำเนินการในงานที่เกี่ยวข้องกับการประกอบธุรกิจ (Outsource)

ด้วยสำนักงานได้ออกประกาศดังต่อไปนี้ เพื่อรองรับการมอบหมายให้บุคคลอื่นเป็นผู้รับดำเนินการในงานที่เกี่ยวข้องกับการประกอบธุรกิจ (Outsource) เพื่อเปิดโอกาสให้ผู้ประกอบธุรกิจดำเนินธุรกิจได้คล่องตัวและมีประสิทธิภาพยิ่งขึ้น โดยสามารถให้บุคคลอื่นซึ่งมีความพร้อมด้านบุคลากรและระบบงานเป็นผู้รับดำเนินการ โดยใช้หลักตัวการตัวแทน ผู้ประกอบธุรกิจซึ่งเป็นตัวการจึงยังคงต้องรับผิดชอบในงานดังกล่าวเสมือนเป็นผู้ทำเอง โดยมีผลใช้บังคับตั้งแต่วันที่ 16 พฤศจิกายน พ.ศ. 2561 เป็นต้นไป

(1) ประกาศคณะกรรมการกำกับตลาดทุนที่ ทธ. 60/2561 เรื่อง หลักเกณฑ์ เงื่อนไข และวิธีการในการมอบหมายให้บุคคลอื่นเป็นผู้รับดำเนินการในงานที่เกี่ยวข้องกับการประกอบธุรกิจ ลงวันที่ 1 ตุลาคม พ.ศ. 2561 (“ประกาศที่ ทธ. 60/2561”)

(2) ประกาศสำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ ที่ สธ. 51/2561 เรื่อง การมอบหมายให้บุคคลอื่นเป็นผู้รับดำเนินการในงานที่เกี่ยวข้องกับการประกอบธุรกิจ ลงวันที่ 1 ตุลาคม พ.ศ. 2561 (“ประกาศที่ สธ. 51/2561”)

สำนักงานจึงขอส่งภาพถ่ายประกาศดังกล่าวข้างต้นมาเพื่อโปรดทราบ ทั้งนี้ เพื่อให้ผู้ประกอบธุรกิจมีความเข้าใจที่ตรงกันและถือปฏิบัติตามหลักเกณฑ์ที่ประกาศกำหนดได้อย่างถูกต้อง สำนักงานจึงขอชักซ้อมความเข้าใจในประเด็นที่สำคัญและเกี่ยวข้องกับการประกาศ โดยมีรายละเอียด ดังนี้

### 1. การตีความการเป็น outsource

หลักในการพิจารณาการเป็น outsource ภายใต้การกำกับดูแลของสำนักงานมีองค์ประกอบ 3 ประการ กล่าวคือ

(1) เป็นงานที่เป็นการประกอบธุรกิจหลักทรัพย์หรือสัญญาซื้อขายล่วงหน้าหรืองานที่เกี่ยวข้องโดยตรงกับการประกอบธุรกิจหลักทรัพย์หรือสัญญาซื้อขายล่วงหน้า ดังนั้น

สำหรับงานสนับสนุนการประกอบธุรกิจ เช่น งานการพิมพ์เอกสาร งานธุรการ งานรักษาความปลอดภัย และงานทรัพยากรบุคคล เป็นต้น เป็นงานที่ไม่มีความเกี่ยวข้องโดยตรงกับการประกอบธุรกิจ จึงไม่เข้าข่ายการเป็น outsource ภายใต้การกำกับดูแลของสำนักงาน

(2) ผู้ประกอบธุรกิจมีหน้าที่ดำเนินการในงานดังกล่าว แต่มอบหมายให้บุคคลอื่นเป็นผู้รับดำเนินการ ซึ่งรวมถึงกรณีการมอบหมายงานให้แก่บริษัทในเครือเป็นผู้รับดำเนินการแทนด้วย

(3) ผู้รับดำเนินการมีอำนาจในการควบคุมการปฏิบัติงาน บริหารจัดการ หรือตัดสินใจในงานที่ได้รับมอบหมาย อย่างไรก็ดี หากผู้ประกอบธุรกิจยังเป็นผู้ตัดสินใจในส่วนสำคัญของงานดังกล่าวอยู่ จะถือว่าไม่เข้าข่ายการเป็น outsource

#### ตัวอย่างการพิจารณาการเป็น outsource

- การให้บริการ internet trading platform ที่มีการบริหารจัดการคำสั่งซื้อขาย (order management) หรือการคัดกรองคำสั่งซื้อขายไม่เหมาะสม (order screening) ผู้ประกอบธุรกิจมีหน้าที่ตามกฎหมายที่จะต้องจัดให้มีระบบหรือกระบวนการในการบริหารจัดการคำสั่งซื้อขาย และตรวจสอบคำสั่งซื้อขายของลูกค้าที่ไม่เหมาะสม ก่อนส่งเข้าระบบการซื้อขาย หากผู้ประกอบธุรกิจมอบหมายให้ผู้ให้บริการดำเนินการดังกล่าว จะถือได้ว่าผู้ให้บริการ internet trading platform มีอำนาจในการควบคุมการปฏิบัติงาน รวมถึงดุลพินิจในการตัดสินใจในงานนั้น จึงเข้าข่ายการเป็น outsource อย่างไรก็ดี หากผู้ประกอบธุรกิจยังดำเนินการในงานดังกล่าวด้วยตัวเองทั้งหมด จะไม่เข้าข่ายการเป็น outsource แต่เป็นเพียงการใช้บริการ software vendor

- การตรวจสอบและควบคุมภายใน (Internal Audit) ผู้ประกอบธุรกิจต้องจัดให้มีระบบตรวจสอบและควบคุมภายในงานที่เป็นการประกอบธุรกิจหรือเกี่ยวข้องโดยตรงกับการประกอบธุรกิจหลักทรัพย์หรือสัญญาซื้อขายล่วงหน้าที่มีประสิทธิภาพ เนื่องจาก internal audit เป็นงานที่ต้องใช้ดุลพินิจและการตัดสินใจของผู้ให้บริการ กรณีผู้ประกอบธุรกิจมอบหมายงานดังกล่าว จึงเข้าข่ายการเป็น outsource อย่างไรก็ดี หากผู้ประกอบธุรกิจมีการมอบหมายงานดังกล่าว โดยผู้ประกอบธุรกิจยังคงปฏิบัติหน้าที่ internal audit เอง และมีอำนาจในการตัดสินใจอยู่ กรณีดังกล่าวจะไม่เข้าข่ายการเป็น outsource

## 2. การแบ่งประเภทงานสำหรับการ outsource

ประเภทงานสำหรับการ outsource ที่อยู่ภายใต้การกำกับดูแลของสำนักงาน มี 2 กลุ่ม ดังนี้

(1) งานที่มีผู้ให้บริการแบบรวมศูนย์ (central utility function) หมายถึงงานที่หากผู้ให้บริการหยุดให้บริการ ไม่สามารถดำเนินการต่อไปได้ หรือไม่สามารให้บริการได้อย่างเหมาะสม อาจก่อให้เกิดผลกระทบต่อตลาดทุนโดยรวม เนื่องจากมีผู้ให้บริการน้อยรายหรืออาจไม่สามารถหาผู้ให้บริการรายอื่นมาให้บริการแทนได้ในทันที ผู้ให้บริการงานกลุ่มนี้จะต้องได้รับความเห็นชอบ

จากสำนักงานตามคุณสมบัติและเงื่อนไขที่กำหนด เช่น การให้บริการระบบสนับสนุนงานที่เกี่ยวข้องกับการซื้อขายหน่วยลงทุนและจัดการกองทุน (fund service platform) และการให้บริการจัดการข้อมูลการชำระเงินในการซื้อขายหลักทรัพย์ (e-payment) เป็นต้น

(2) งานที่เป็นการประกอบธุรกิจหลักทรัพย์หรือสัญญาซื้อขายล่วงหน้า หรือเกี่ยวข้องโดยตรงกับการประกอบธุรกิจที่ไม่เข้าข่ายงาน central utility function จึงไม่ส่งผลกระทบต่อตลาดทุนโดยรวม เช่น งานบริหารความเสี่ยง งานตรวจสอบและควบคุมภายใน และงานกำกับดูแลการปฏิบัติงาน (compliance) เป็นต้น หลักเกณฑ์จึงผ่อนคลายให้การ outsource งานกลุ่มนี้ไม่จำกัดประเภทผู้ให้บริการ ยกเว้นการจัดการลงทุนของกองทุนรวม (“MF”) กองทุนสำรองเลี้ยงชีพ (“PVD”) หรือการจัดการลงทุนในสัญญาซื้อขายล่วงหน้า (“สัญญาฯ”) ทั้งนี้ ผู้ประกอบธุรกิจต้องมีมาตรการรองรับที่ทำให้สามารถประกอบธุรกิจได้อย่างต่อเนื่องในกรณีที่ผู้รับดำเนินการ outsource ไม่สามารถดำเนินการในงานที่ได้รับมอบหมายจากผู้ประกอบธุรกิจต่อได้

### 3. หลักเกณฑ์ที่สำคัญในการ outsource

ผู้ประกอบธุรกิจต้องดำเนินการ outsource ด้วยความสมเหตุสมผล และไม่มีผลเสมือนเป็นการไม่ประกอบธุรกิจ (empty box)

ตัวอย่างการพิจารณาการเป็น empty box : การ outsource การบริหารจัดการทรัพย์สินของลูกค้าในธุรกิจการจัดการกองทุนส่วนบุคคล (“PF”) เนื่องจากการบริหารจัดการทรัพย์สินของลูกค้า ถือเป็นงานหลักของธุรกิจ PF ดังนั้น ในการ outsource งานดังกล่าว ผู้ประกอบธุรกิจยังคงต้องมีการบริหารจัดการทรัพย์สินของลูกค้าด้วยตนเองอยู่ส่วนหนึ่ง เพื่อไม่ให้มีผลเสมือนเป็น empty box เช่น การ outsource การบริหารจัดการทรัพย์สินของลูกค้าไปยังผู้รับดำเนินการในต่างประเทศ เพียงบางส่วน เป็นต้น

### 4. การ outsource งานจัดการลงทุนสำหรับ MF หรือ PVD หรืองานจัดการลงทุนในสัญญาฯ

ผู้ประกอบธุรกิจต้อง outsource งานดังกล่าวให้แก่ผู้รับดำเนินการที่มีคุณสมบัติ ดังนี้

(1) กรณีผู้รับดำเนินการไทย : ต้องเป็นผู้ประกอบธุรกิจที่ได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจ PF และกรณีที่มีการลงทุนดังกล่าวมีการลงทุนในสัญญาฯ บุคคลดังกล่าวต้องเป็นผู้จัดการเงินทุนสัญญาฯ ด้วย

(2) กรณีผู้รับดำเนินการต่างประเทศ : ผู้รับดำเนินการต่างประเทศต้องมีคุณสมบัติ ดังนี้

(ก) สามารถประกอบธุรกิจจัดการลงทุนได้โดยชอบด้วยกฎหมายของประเทศที่ผู้รับดำเนินการประกอบธุรกิจอยู่

(ข) อยู่ภายใต้การกำกับดูแลของหน่วยงานกำกับดูแลที่มีข้อตกลงความร่วมมือในการกำกับดูแลกับสำนักงาน<sup>1</sup> และหน่วยงานกำกับดูแลดังกล่าวตั้งอยู่ในประเทศที่มีมาตรการกำกับดูแลการจัดการลงทุนที่สำนักงานยอมรับ ทั้งนี้ สำนักงานได้กำหนดแนวทางในการพิจารณายอมรับประเทศที่มีมาตรการกำกับดูแลการจัดการลงทุน พร้อมทั้งบัญชีรายชื่อประเทศที่มีมาตรการกำกับดูแลการจัดการลงทุนที่ได้รับการยอมรับตามแนวทางดังกล่าวแล้ว<sup>2</sup> อย่างไรก็ตาม หากผู้ประกอบการมีความประสงค์ที่จะ outsource งานดังกล่าวให้ผู้รับดำเนินการต่างประเทศที่มีได้อยู่ภายใต้การกำกับดูแลของหน่วยงานกำกับดูแลที่ตั้งอยู่ในประเทศที่สำนักงานให้การยอมรับ ผู้ประกอบการจะต้องยื่นคำขออนุญาตต่อสำนักงานก่อนการ outsource โดยผู้ประกอบการจะต้องแสดงให้เห็นถึงความมีประสิทธิภาพและความเหมาะสมของมาตรการในการกำกับดูแลงานที่ outsource ดังกล่าว

### 5. การขอรับอนุญาตและการแจ้งการ outsource

(1) ผู้ประกอบการต้องได้รับอนุญาตจากสำนักงานก่อนดำเนินการ outsource ทั้งนี้ หากผู้ประกอบการได้ปฏิบัติตามหลักเกณฑ์ที่กำหนดไว้ในประกาศที่ ทธ. 60/2561 แล้ว ให้ถือว่าได้รับอนุญาตจากสำนักงานเป็นการทั่วไปตามประกาศที่ สธ. 51/2561

(2) ผู้ประกอบการต้องแจ้งรายละเอียดเกี่ยวกับการ outsource ต่อสำนักงานภายใน 15 วันนับแต่วันที่มีการมอบหมายงาน และในกรณีที่มีการเปลี่ยนแปลงอย่างมีนัยสำคัญตามแบบที่กำหนดไว้บนเว็บไซต์ของสำนักงาน ทั้งนี้ การแจ้งดังกล่าวรวมถึงกรณี outsource ช่วงด้วย ตัวอย่าง บริษัท Z outsource งาน internal audit ให้แก่ audit firm เป็นผู้รับดำเนินการและจะพิจารณา outsource งานดังกล่าวกับ audit firm เป็นรายปี โดยการทำสัญญาปีต่อปี บริษัท Z มีหน้าที่ต้องแจ้งรายละเอียดเกี่ยวกับการ outsource งานดังกล่าวต่อสำนักงานภายใน 15 วันนับแต่วันที่มีการ outsource ในครั้งแรก

ในปีถัดไป หากบริษัท Z ยังคง outsource งานดังกล่าวแก่ audit firm รายเดิม (ตามที่เคยแจ้งไว้ต่อสำนักงาน) บริษัท Z ไม่มีหน้าที่ต้องแจ้งรายละเอียดเกี่ยวกับการ outsource ต่อสำนักงานใหม่ แต่เมื่อใดที่บริษัท Z มีการเปลี่ยนแปลงขอบเขตงานหรือผู้รับดำเนินการเป็นบริษัทอื่น บริษัท Z ต้องแจ้งสำนักงานภายในระยะเวลา 15 วันนับแต่วันที่มีการเปลี่ยนแปลงดังกล่าวด้วย

<sup>1</sup> หน่วยงานกำกับดูแลที่เป็นสมาชิกของ IOSCO และเป็นพหุภาคีประเภท Signatory A ใน MMOU หรือเป็นหน่วยงานกำกับดูแลที่มีบันทึกความเข้าใจในการให้ความช่วยเหลือกับสำนักงานไม่น้อยกว่าความช่วยเหลือที่กำหนดตาม MMOU และหน่วยงานกำกับดูแลดังกล่าวมีอำนาจตามกฎหมายที่จะสามารถให้ความช่วยเหลือแก่สำนักงานได้ตามบันทึกความเข้าใจนั้น

<sup>2</sup> ประกาศแนวปฏิบัติ ที่ นป. /2561 เรื่อง ประเทศที่มีมาตรการกำกับดูแลการจัดการลงทุนที่เป็นที่ยอมรับของสำนักงาน

## 6. การรายงานสรุปภาพรวมการ outsource

ผู้ประกอบการต้องรายงานสรุปภาพรวมการ outsource ที่ผ่านการพิจารณาจากคณะกรรมการของผู้ประกอบการแล้วให้สำนักงานทราบอย่างน้อยปีละ 1 ครั้ง โดยผู้ประกอบการสามารถจัดทำรายงานดังกล่าวในรูปแบบใดก็ได้ หรืออาจเป็นส่วนหนึ่งของ Annual Compliance Report ที่ต้องรายงานต่อสำนักงานประจำปี

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบและถือปฏิบัติ

ขอแสดงความนับถือ



(นางปราณี สุขนธมาน)

ผู้ช่วยเลขาธิการ

เลขาธิการแทน

- สิ่งที่ส่งมาด้วย
1. ภาพถ่ายประกาศคณะกรรมการกำกับตลาดทุนที่ ทช. 60/2561 เรื่อง หลักเกณฑ์เงื่อนไข และวิธีการในการมอบหมายให้บุคคลอื่นเป็นผู้รับดำเนินการในงานที่เกี่ยวข้องกับการประกอบธุรกิจ ลงวันที่ 1 ตุลาคม พ.ศ. 2561
  2. ภาพถ่ายประกาศสำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ที่ สธ. 51/2561 เรื่อง การมอบหมายให้บุคคลอื่นเป็นผู้รับดำเนินการในงานที่เกี่ยวข้องกับการประกอบธุรกิจ ลงวันที่ 1 ตุลาคม พ.ศ. 2561
  3. ภาพถ่ายประกาศแนวปฏิบัติ ที่ นป. /2561 เรื่อง ประเทศที่มีมาตรการกำกับดูแลการจัดการลงทุนที่เป็นที่ยอมรับของสำนักงาน ลงวันที่
  4. แบบแจ้งการมอบหมายให้บุคคลอื่นเป็นผู้รับดำเนินการในงานที่เกี่ยวข้องกับการประกอบธุรกิจ (Outsource)
  5. แบบขออนุญาตให้บุคคลอื่นเป็นผู้รับดำเนินการในงานจัดการลงทุนของกองทุนรวมหรือกองทุนสำรองเลี้ยงชีพหรืองานจัดการลงทุนในสัญญาซื้อขายล่วงหน้า

ฝ่ายนโยบายธุรกิจตัวกลาง

โทรศัพท์/โทรสาร 0-2033-4620 และ 0-2263-6050

ฝ่ายนโยบายธุรกิจจัดการลงทุน

โทรศัพท์/โทรสาร 0-2263-6511 และ 0-2033-9693