

ประกาศคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์

ที่ กจ. ๗/๒๕๕๒

เรื่อง หลักเกณฑ์ เงื่อนไข และวิธีการในการอนุมัติ

โครงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

อาศัยอำนาจตามความในมาตรา ๕ มาตรา ๑๐ วรรคสอง และมาตรา ๑๒ วรรคสอง (๕) แห่งพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. ๒๕๕๐ อันเป็นพระราชกำหนดที่มีบทบัญญัติบางประการเกี่ยวกับการจำกัดสิทธิและเสรีภาพของบุคคลซึ่งมาตรา ๒๕ ประกอบกับมาตรา ๔๓ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทยบัญญัติให้กระทำได้โดยอาศัยอำนาจตามบทบัญญัติแห่งกฎหมาย คณะกรรมการ ก.ล.ต. ออกข้อกำหนดไว้ดังต่อไปนี้

ข้อ ๑ ในประกาศนี้

(๑) “โครงการ” หมายความว่า โครงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

(๒) “ผู้มีสิทธิเสนอโครงการ” (originator) หมายความว่า ผู้ที่ประสงค์ให้สินทรัพย์ของตนเป็นสินทรัพย์ในโครงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

(๓) “สถาบันการเงิน” หมายความว่า

(ก) ธนาคารพาณิชย์ บริษัทเงินทุน หรือบริษัทเครดิตฟองซิเอร์ตามกฎหมายว่าด้วยธุรกิจสถาบันการเงิน

(ข) สถาบันการเงินที่มีกฎหมายเฉพาะจัดตั้งขึ้นซึ่งเป็นสถาบันการเงินตามกฎหมายว่าด้วยดอกเบี้ยเงินให้กู้ยืมของสถาบันการเงิน

(๔) “สาขาธนาคารต่างประเทศ” หมายความว่า สาขาธนาคารต่างประเทศที่ได้รับอนุญาตให้ประกอบธุรกิจธนาคารพาณิชย์ได้ตามกฎหมายว่าด้วยธุรกิจสถาบันการเงิน

(๕) “ผู้บริหาร” หมายความว่า ผู้จัดการ หรือผู้ดำรงตำแหน่งระดับบริหารที่รายแรก นับต่อจากผู้จัดการลงมา ผู้ซึ่งดำรงตำแหน่งเทียบเท่ากับผู้ดำรงตำแหน่งระดับบริหารรายที่สี่ทุกราย และให้หมายความรวมถึงผู้ดำรงตำแหน่งระดับบริหารในสายงานบัญชีหรือการเงินที่เป็นระดับผู้จัดการฝ่ายขึ้นไปหรือเทียบเท่า

(๖) “ผู้มีอำนาจควบคุม” หมายความว่า ผู้ถือหุ้นหรือบุคคลอื่นซึ่งโดยพฤติการณ์มีอิทธิพลต่อการกำหนดนโยบาย การจัดการ หรือการดำเนินงานของผู้มีสิทธิเสนอโครงการอย่างมีนัยสำคัญ ไม่ว่าจะอิทธิพลดังกล่าวจะสืบเนื่องจากการเป็นผู้ถือหุ้น หรือได้รับมอบอำนาจตามสัญญา หรือการอื่นใดก็ตาม โดยเฉพาะอย่างยิ่งคือบุคคลที่เข้าลักษณะข้อใดข้อหนึ่งดังนี้

(ก) บุคคลที่มีสิทธิออกเสียงไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อมเกินกว่าร้อยละยี่สิบห้าของจำนวนหุ้นที่มีสิทธิออกเสียงทั้งหมดของผู้มีสิทธิเสนอโครงการ

(ข) บุคคลที่ตามพฤติการณ์สามารถควบคุมการแต่งตั้งหรือถอดถอนกรรมการของผู้มีสิทธิเสนอโครงการนั้นได้

(ค) บุคคลที่ตามพฤติการณ์สามารถควบคุมผู้ซึ่งรับผิดชอบในการกำหนดนโยบายการจัดการหรือการดำเนินงานของผู้มีสิทธิเสนอโครงการให้ปฏิบัติตามคำสั่งของตนในการกำหนดนโยบาย การจัดการหรือการดำเนินงานของผู้มีสิทธิเสนอโครงการ

(ง) บุคคลที่ตามพฤติการณ์มีการดำเนินงานในผู้มีสิทธิเสนอโครงการ หรือมีความรับผิดชอบในการดำเนินงานของผู้มีสิทธิเสนอโครงการ เชิงกรรมการหรือผู้บริหาร รวมทั้งบุคคลที่มีตำแหน่งซึ่งมีอำนาจหน้าที่เช่นเดียวกับบุคคลดังกล่าวของผู้มีสิทธิเสนอโครงการนั้น

(๗) “ผู้ให้บริการเรียกเก็บหนี้” (servicer) หมายความว่า ผู้ที่ให้บริการเรียกเก็บและรับชำระหนี้ที่เกิดจากการรับโอนสินทรัพย์ที่เป็นสิทธิเรียกร้อง และดำเนินการอื่นใดเพื่อประโยชน์ตามโครงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

ข้อ ๒ ผู้มีสิทธิเสนอโครงการที่จะยื่นคำขออนุมัติโครงการต่อสำนักงาน ก.ล.ต. ต้องมีลักษณะดังต่อไปนี้

(๑) เป็นสถาบันการเงิน

(๒) เป็นบริษัทหลักทรัพย์ตามกฎหมายว่าด้วยหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์

(๓) เป็นนิติบุคคลที่มีกฎหมายเฉพาะจัดตั้งขึ้น

(๔) เป็นบริษัทจำกัด หรือบริษัทมหาชนจำกัด

การยื่นคำขออนุมัติโครงการตามวรรคหนึ่งให้เป็นไปตามข้อ ๖ และให้ชำระค่าธรรมเนียมการยื่นคำขออนุมัติโครงการตามอัตราที่กำหนดไว้ในประกาศคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ว่าด้วยการกำหนดค่าธรรมเนียมเกี่ยวกับการขออนุญาตเสนอขายหลักทรัพย์ที่ออกใหม่ และการขออนุมัติโครงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

ข้อ ๓ สำนักงาน ก.ล.ต. จะอนุมัติโครงการได้ต่อเมื่อเข้าลักษณะดังต่อไปนี้

(๑) ผู้มีสิทธิเสนอโครงการมีกรรมการ ผู้บริหาร และผู้มีอำนาจควบคุมที่ไม่มีลักษณะต้องห้ามตามประกาศที่เกี่ยวกับข้อกำหนดเกี่ยวกับกรรมการและผู้บริหารของบริษัทที่ออกหลักทรัพย์ โดยอนุโลม

ในกรณีที่ผู้มีสิทธิเสนอโครงการเป็นสาขาธนาคารต่างประเทศ ผู้มีสิทธิเสนอโครงการต้องมีกรรมการหรือผู้บริหารที่ดำรงตำแหน่งในสาขาในประเทศไทยที่มีคุณสมบัติตามวรรคหนึ่ง

(๒) โครงการมีการระบุแผนการเสนอขายหุ้นกู้ไว้อย่างชัดเจน รวมทั้งระบุชื่อและที่อยู่ของผู้ให้บริการเรียกเก็บหนี้ และผู้ให้บริการเรียกเก็บหนี้สำรอง (ถ้ามี)

(๓) สินทรัพย์ที่จะโอนไปยังนิติบุคคลเฉพาะกิจต้องเป็นสิทธิเรียกร้องไม่ว่าประเภทใด ๆ ของผู้มีสิทธิเสนอโครงการที่ก่อให้เกิดกระแสรายรับในอนาคต หรือสิทธิอื่นใดที่ผู้มีสิทธิเสนอโครงการสามารถแสดงได้อย่างชัดเจนว่าจะก่อให้เกิดกระแสรายรับในอนาคต โดยสิทธิเรียกร้องหรือสิทธิอื่นใดดังกล่าวต้องเป็นประเภทเดียวกันหรือมีความเกี่ยวข้องกัน และผู้มีสิทธิเสนอโครงการแสดงได้ว่า จะไม่เพิกถอนสิทธิหรือกระทำการใด ๆ ที่จะหรืออาจมีผลให้สิทธินั้นด้อยลง

(๔) มีการกำหนดแนวทางและวิธีการลงทุนหรือการหาผลประโยชน์จากกระแสรายรับจากสินทรัพย์ไว้อย่างชัดเจน ในกรณีที่โครงการมีแผนการเสนอขายหุ้นกู้ตามโครงการในกรณีทั่วไป การลงทุนหรือหาผลประโยชน์จากกระแสรายรับจากสินทรัพย์นั้นต้องเป็นการลงทุนในธุรกรรมที่มีความเสี่ยงต่ำและมีกำหนดระยะเวลาการชำระคืนก่อนวันถึงกำหนดชำระหนี้ตามหุ้นกู้ที่กำหนดไว้ในข้อกำหนดสิทธิ และต้องไม่เป็นผลให้กระแสรายรับไม่เพียงพอต่อการชำระหนี้ดังกล่าวได้อย่างครบถ้วน ซึ่งรวมถึงการลงทุนในบัตรเงินฝากหรือตั๋วสัญญาใช้เงินที่ออกโดยสถาบันการเงิน ตัวเงินคลัง พันธบัตรรัฐบาล พันธบัตรธนาคารแห่งประเทศไทย พันธบัตรกองทุนเพื่อการฟื้นฟูและพัฒนาระบบสถาบันการเงิน ทั้งนี้ ให้สำนักงาน ก.ล.ต. ประกาศกำหนดรายละเอียดประเภทตราสารที่จะลงทุนหรือวิธีการลงทุนเพิ่มเติมได้

(๕) มีรายละเอียดเกี่ยวกับการจัดสรรกระแสรายรับที่เกิดจากการรับโอนสินทรัพย์เพื่อชำระคืนเงินต้นและดอกเบี้ยให้แก่ผู้ถือหุ้นกู้ตามโครงการ รวมถึงค่าใช้จ่ายอื่น ๆ ที่เกี่ยวข้องกับโครงการตลอดอายุโครงการ รวมทั้งการโอนสินทรัพย์และผลประโยชน์คงเหลือทั้งหมดกลับคืนให้ผู้มีสิทธิเสนอโครงการ ทั้งนี้ โดยต้องมีรายละเอียดตามหลักเกณฑ์ที่สำนักงาน ก.ล.ต. ประกาศกำหนด

ในกรณีที่นิติบุคคลเฉพาะกิจประสงค์จะขออนุญาตเสนอขายหุ้นกู้ตามโครงการในวงจำกัดหรือเสนอขายต่อผู้ลงทุนในต่างประเทศ ผู้มีสิทธิเสนอโครงการไม่จำเป็นต้องมีลักษณะเป็นไปตามวรรคหนึ่ง (๑)

ข้อ ๔ ในการพิจารณาว่าคำขออนุมัติโครงการใดมีลักษณะเป็นไปตามประกาศนี้หรือไม่ ให้สำนักงาน ก.ล.ต. มีอำนาจดังต่อไปนี้

(๑) ในกรณีที่ผู้มีสิทธิเสนอโครงการหรือโครงการมีลักษณะหรือรูปแบบเป็นไปตามหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไขที่จะได้รับอนุญาตตามประกาศนี้ แต่มีข้อเท็จจริงซึ่งทำให้พิจารณาได้ว่าความมุ่งหมายหรือเนื้อหาสาระที่แท้จริง (substance) ของโครงการนั้นเข้าลักษณะเป็นการหลีกเลี่ยงบทบัญญัติตามกฎหมายว่าด้วยนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ หรือประกาศนี้ สำนักงาน ก.ล.ต. อาจไม่อนุมัติโครงการตามคำขอดังกล่าวได้ ทั้งนี้ สำนักงาน ก.ล.ต. ต้องแจ้งให้ผู้มีสิทธิเสนอโครงการทราบถึงเหตุผลประกอบการพิจารณาอย่างชัดเจน

(๒) ในกรณีที่เข้าลักษณะอย่างหนึ่งอย่างใดดังต่อไปนี้ สำนักงาน ก.ล.ต. อาจผ่อนผันไม่นำหลักเกณฑ์ตามประกาศนี้มาใช้พิจารณาคำขออนุมัติโครงการ หรือไม่นำเงื่อนไขตามประกาศนี้มาใช้บังคับกับโครงการที่ได้รับอนุมัติได้ โดยคำนึงถึงความเหมาะสมและความเพียงพอของข้อมูลประกอบการตัดสินใจลงทุนและมาตรการคุ้มครองผู้ลงทุนเป็นสำคัญ ทั้งนี้ สำนักงาน ก.ล.ต. อาจกำหนดเงื่อนไขให้ผู้มีสิทธิเสนอโครงการต้องปฏิบัติหรืองดเว้นการปฏิบัติอย่างหนึ่งอย่างใดด้วยก็ได้

(ก) ประโยชน์ที่จะได้จากการปฏิบัติให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไขที่จะผ่อนผัน ให้ไม่คุ้มค่ากับต้นทุนของผู้มีสิทธิเสนอโครงการในการปฏิบัติ และมีข้อเท็จจริงที่ชัดเจนซึ่งทำให้พิจารณาได้ว่าหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไขดังกล่าว ไม่มีนัยสำคัญสำหรับการพิจารณาอนุมัติโครงการในกรณีนั้น

(ข) ผู้มีสิทธิเสนอโครงการมีข้อจำกัดตามกฎหมายอื่นที่ทำให้ไม่สามารถปฏิบัติให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไขที่จะผ่อนผัน

(ค) ผู้มีสิทธิเสนอโครงการมีมาตรการอื่นที่เพียงพอ และสามารถทดแทนการปฏิบัติให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์หรือเงื่อนไขที่จะผ่อนผัน

ข้อ ๕ ให้สำนักงาน ก.ล.ต. แจ้งผลการพิจารณาคำขอภายในสิบห้าวันนับแต่วันที่สำนักงาน ก.ล.ต. ได้รับเอกสารหลักฐานที่ถูกต้องและครบถ้วน

ข้อ ๖ เอกสารหลักฐานที่ผู้มีสิทธิเสนอโครงการต้องยื่นต่อสำนักงาน ก.ล.ต. ตามที่ประกาศนี้กำหนด ให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์ เงื่อนไข และวิธีการที่สำนักงาน ก.ล.ต. ประกาศกำหนด

ข้อ ๗ ประกาศนี้ให้ใช้บังคับตั้งแต่วันที่ ๓๑ มีนาคม พ.ศ. ๒๕๕๒ เป็นต้นไป

ประกาศ ณ วันที่ ๑๓ มีนาคม พ.ศ. ๒๕๕๒

วิจิตร สุพินิจ

ประธานกรรมการ

คณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์

หมายเหตุ :- เหตุผลในการออกประกาศฉบับนี้ คือ เพื่อกำหนดคุณสมบัติของบุคคลที่ผู้มีสิทธิเสนอโครงการและหลักเกณฑ์ในการอนุมัติโครงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ จึงจำเป็นต้องออกประกาศนี้