



สภาอุตสาหกรรมแห่งประเทศไทย THE FEDERATION OF THAI INDUSTRIES



ศูนย์การประชุมแห่งชาติสิริกิติ์ โซน ซี ชั้น ๔ ๖๐ ถนนรัชดาภิเษกใหม่ แขวงคลองเตย เขตคลองเตย กรุงเทพฯ ๑๐๑๑๐ โทร. ๐ ๒๓๔๕ ๑๐๐๐ โทรสาร. ๐ ๒๓๔๕ ๑๒๔๕-๕
Queen Sirikit National Convention Center, Zone C, 4th Fl., 60 New Rachadapisek Rd., Klongtoey, Bangkok 10110 Thailand
Tel: 66(0)2345 1000 Fax: 66(0)2345 1295-9 Homepage : <http://www.fti.or.th>

ที่ 21/๐๗๖๙ /2549

ความเห็นประกอบวาระเพื่อทราบ

โดยถือเป็นมติคณะรัฐมนตรี เรื่องที่

6 กุมภาพันธ์ 2549

เรื่อง ความเห็นเกี่ยวกับแผนพัฒนากฎหมายกระทรวงพาณิชย์

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ที่ นร 0503/1391 ลงวันที่ 27 มกราคม 2549

สิ่งที่ส่งมาด้วย ข้อเสนอแก้ไขกฎหมายจำนวน 5 แผน

ตามที่สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีขอความเห็นเกี่ยวกับแผนพัฒนากฎหมายกระทรวงพาณิชย์ ปรากฏตามเอกสารที่อ้างถึงนั้น

สภาอุตสาหกรรมฯ ได้พิจารณาแล้วมีความเห็นต่อแผนการพัฒนามาตรหาดังกล่าว ดังต่อไปนี้

1. สภาอุตสาหกรรมฯ เห็นด้วยกับแผนพัฒนากฎหมายกระทรวงพาณิชย์ ดังนี้

- 1.) ร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ (ฉบับที่ ...) พ.ศ. ...
- 2.) ร่างพระราชบัญญัติกำหนดความผิดเกี่ยวกับห้างหุ้นส่วนจดทะเบียน ห้างหุ้นส่วนจำกัด บริษัทจำกัด สมาคมและมูลนิธิ (ฉบับที่ ...) พ.ศ. ...
- 3.) ร่างพระราชบัญญัติบริษัทมหาชน (ฉบับที่ ...) พ.ศ. ...
- 4.) ร่างกฎกระทรวงกำหนดหลักเกณฑ์และวิธีการเกี่ยวกับการขอจดทะเบียนและการรับจดทะเบียนของบริษัท พ.ศ. ...

2. สภาอุตสาหกรรมฯ ขอเสนอความเห็นเพิ่มเติมในร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมประมวลแพ่งและพาณิชย์ (ฉบับที่ ...) พ.ศ. ... และร่างพระราชบัญญัติบริษัทมหาชนจำกัด (ฉบับที่ ...) พ.ศ. ... ปรากฏตามเอกสารที่ส่งมาด้วย

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณา

ขอแสดงความนับถือ

(นายนำชัย เอกพัฒนาพาณิชย์)

รองเลขาธิการสภาอุตสาหกรรมฯ

ปฏิบัติการแทนเลขาธิการสภาอุตสาหกรรมแห่งประเทศไทย

ฝ่ายกฎหมาย/ เกรียงไกร ลาวพวน

โทรศัพท์ 0-2345-1056 โทรสาร 0-2345-1296-9

ศูนย์รวมอุตสาหกรรมไทย มุ่งมั่นให้บริการด้วยจรรยาบรรณ และคุณภาพบุคลากร

F.T.I. is the Center for Thai Industries. We Determine to Provide Services with Ethics and Quality People

ข้อเสนอแก้ไขกฎหมายบริษัทนอกเหนือจากประเด็นที่กระทรวงพาณิชย์เสนอแก้ไข

ประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์

เรื่องที่	มาตราที่เกี่ยวข้อง	ประเด็นปัญหา	แนวทางการแก้ไข
1.	1019	ระบบการจัดตั้งบริษัทปัจจุบัน ยังเป็นระบบการจดทะเบียน ทำให้เกิดความล่าช้า และมีความไม่แน่นอนในการพิจารณารับหรือไม่รับจดทะเบียน เนื่องจากนายทะเบียนมีดุลพินิจที่แตกต่างกันในการรับหรือไม่รับจดทะเบียน	ควรแก้ไขเปลี่ยนแปลงระบบการจดทะเบียนจากระบบตรวจสอบโดยนายทะเบียน เป็นระบบจดทะเบียนข้อมูล (Filing หรือ Deposit System) โดยกรมพัฒนาธุรกิจการค้าเป็นเสมือนศูนย์ข้อมูลที่บุคคลทั่วไปสามารถขอตรวจสอบข้อมูลได้
2.	1105	ปัจจุบันบริษัทไม่สามารถเสนอขายหุ้นต่ำกว่ามูลค่าที่ตั้งไว้ได้ แม้ว่าบริษัทจะมีสถานะขาดทุนก็ตาม	ควรกำหนดให้บริษัทสามารถขายหุ้นต่ำกว่ามูลค่าที่ตั้งไว้ได้ โดยอาจกำหนดเงื่อนไขให้ทำได้เฉพาะบางกรณี เช่น กรณีที่บริษัทขาดทุน เป็นต้น
3.	1117	มีข้อกำหนดเกี่ยวกับมูลค่าที่ตราไว้ของหุ้น (Par) มิให้ต่ำกว่า 5 บาท ทำให้ไม่มีความยืดหยุ่นที่บริษัทจะสามารถกำหนด Par ในอัตราอื่นได้ แม้ว่ามูลค่าหุ้นที่แท้จริงจะต่ำกว่า 5 บาท ต่อหุ้นก็ตาม	ควรยกเลิกมูลค่าขั้นต่ำของมูลค่าที่ตราไว้ของหุ้น ในรูปแบบเดียวกับที่แก้ไขในพระราชบัญญัติบริษัทมหาชนจำกัด
4.	1128	กฎหมายกำหนดให้กรรมการต้องลงชื่อในใบหุ้นทุกใบ ก่อให้เกิดความยุ่งยาก โดยเฉพาะกับบริษัทที่มีผู้ถือหุ้นจำนวนมาก	ควรอนุญาตให้มีระบบอื่นรองรับ เช่น พิมพ์ลายมือชื่อ หรือ การมอบอำนาจให้บุคคลอื่นลงลายมือชื่อแทนได้ โดยอาจกำหนดเงื่อนไขว่าต้องกำหนดในข้อบังคับหรือแจ้งให้ผู้ถือหุ้นทราบว่าบุคคลใดที่ลงลายมือชื่อแทนกรรมการในใบหุ้นได้ เป็นต้น
5.	1169	กรณีกรรมการทำให้เกิดความเสียหายแก่บริษัทและบริษัทไม่ฟ้องร้องกรรมการดังกล่าว กฎหมายกำหนดให้ผู้ถือหุ้นอาจฟ้องร้องกรรมการในนามบริษัทได้ แต่กฎหมายไม่ได้กำหนดว่าใครจะเป็นผู้รับภาระในค่าใช้จ่ายในการดำเนินคดีดังกล่าว	ควรกำหนดให้ชัดเจนให้บริษัทรับภาระค่าใช้จ่ายที่เกิดขึ้นกรณีผู้ถือหุ้นฟ้องคดีต่อกรรมการแทนบริษัท

เรื่องที่	มาตราที่เกี่ยวข้อง	ประเด็นปัญหา	แนวทางการแก้ไข
6.	1182	1. กฎหมายกำหนดว่าในที่ประชุมผู้ถือหุ้น หากลงคะแนนเสียงด้วยวิธีชুমือให้นับคะแนนเสียงโดยผู้ถือหุ้น 1 คน มี 1 เสียงเว้นแต่ข้อบังคับจะกำหนดไว้เป็นอย่างอื่น ซึ่งการลงคะแนนเสียงลักษณะดังกล่าวไม่คำนึงถึงจำนวนหุ้นที่บุคคลแต่ละคนถืออยู่ เพราะฉะนั้นมติที่ประชุมผู้ถือหุ้นจึงอาจไม่แสดงถึงความประสงค์ของผู้เป็นเจ้าของหุ้นส่วนใหญ่ก็ได้ 2. ปัจจุบันไม่มีความชัดเจนว่าหุ้นบุริมสิทธิมีสิทธิในการลงคะแนนเป็นอย่างไร ปรากฏแต่เพียงการตีความของสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาว่าสามารถกำหนดให้หุ้นบุริมสิทธิออกเสียงแตกต่างจากหุ้นสามัญได้เท่านั้น	1. ควรกำหนดให้การลงคะแนนเสียงโดยวิธีชুমือนับคะแนนเสียง 1 หุ้น 1 เสียง เช่นเดียวกับการลงคะแนนลับ 2. ควรกำหนดให้ชัดเจนในกฎหมายว่า หุ้นบุริมสิทธิสามารถออกเสียงแตกต่างจากหุ้นสามัญอย่างไรก็ได้เช่นเดียวกับที่กำหนดในกรณีบริษัทมหาชนจำกัด
7.	1225	ปัจจุบันบริษัทไม่สามารถลดทุนลงให้เหลือทุนต่ำกว่า 1 ใน 4 ของทุนได้ แม้ว่าบริษัทจะมีขาดทุนจำนวนมากก็ตาม ซึ่งในทางปฏิบัติบริษัทก็สามารถหลีกเลี่ยงข้อห้ามได้โดยการลดทุนหลาย ๆ ครั้งให้ได้จำนวนตามที่ต้องการ	ควรกำหนดให้บริษัทสามารถลดทุนลงไปจนเหลือทุนต่ำกว่า 1 ใน 4 ในกรณีที่เป็นการลดทุนเพื่อชดเชยขาดทุนสะสมเช่นเดียวกับที่กำหนดให้บริษัทมหาชนทำได้
8.	1237	ไม่มีข้อกำหนดให้ผู้ถือหุ้นร้องขอต่อศาลให้สั่งเลิกบริษัทในกรณีมีเหตุอื่น ๆ เกิดขึ้นอันเป็นการเหลือวิสัยที่จะดำรงคงอยู่ต่อไป	ควรกำหนดให้ผู้ถือหุ้นร้องขอต่อศาลให้สั่งเลิกบริษัทในกรณีดังกล่าวได้เช่นเดียวกับที่กำหนดไว้ในกรณีห้างหุ้นส่วนตามมาตรา 1057 (3)
9.	1241	ไม่มีหลักเกณฑ์รองรับกรณีการรวมบริษัทที่ทำให้บริษัทหนึ่งคงอยู่และอีกบริษัทสิ้นสุดลง ในทางปฏิบัติบริษัทที่สิ้นสุดไปจะต้องมีการเลิกบริษัทและชำระบัญชี ซึ่งก่อให้เกิดความยุ่งยากในทางปฏิบัติ	ควรกำหนดบทบัญญัติรองรับการควบรวมบริษัทลักษณะดังกล่าว โดยกำหนดรายละเอียดในเรื่องวิธีการ ผลทางกฎหมาย และการชำระบัญชีให้ชัดเจน

เรื่องที่	มาตราที่เกี่ยวข้อง	ประเด็นปัญหา	แนวทางการแก้ไข
10.	-	ปัจจุบันบริษัทที่เข้าสู่การล้มละลายตามกฎหมายนั้น นายทะเบียนจะไม่รับจดทะเบียนเสร็จการชำระบัญชี จนกว่าจะมีคำสั่งศาลให้ยกเลิกการล้มละลายก่อน แม้ว่าจะพ้น 10 ปี นับแต่แบ่งทรัพย์สินครั้งสุดท้ายและไม่มีทรัพย์สินใดๆ จะแบ่งอีกแล้วก็ตาม	ควรกำหนดให้นายทะเบียนรับจดทะเบียนเสร็จการชำระบัญชีได้เมื่อบริษัทเข้าสู่กระบวนการล้มละลายและไม่มีทรัพย์สินจะแบ่งอีกภายใน 10 ปี นับแต่แบ่งทรัพย์สินครั้งสุดท้ายได้ทันที โดยไม่ต้องให้ศาลมีคำสั่งยกเลิกการล้มละลายตามกฎหมายล้มละลายก่อน
11.	-	ไม่มีบทบัญญัติรองรับการแยกบริษัท ทำให้เกิดความไม่คล่องตัว เมื่อจะมีการแยกกิจการเป็นบริษัทต่างหากจากกัน	ควรบัญญัติกฎหมายการรับรองการแยกบริษัท เพื่อความสะดวกและชัดเจนแน่นอน

พระราชบัญญัติบริษัทมหาชนจำกัด พ.ศ. 2535

เรื่องที่	มาตราที่เกี่ยวข้อง	ประเด็นปัญหา	แนวทางการแก้ไข
1.	12	กฎหมายกำหนดห้ามไม่ให้บริษัทมหาชนเข้าเป็นหุ้นส่วนในห้างหุ้นส่วนสามัญ ทำให้เกิดข้อขัดข้องในกรณีการเข้าร่วมทุนรูปแบบ Joint Venture	ควรยกเลิกข้อห้ามดังกล่าว เพื่อให้บริษัทมหาชนเข้าเป็นหุ้นส่วนในห้างหุ้นส่วนได้
2.	66/1 และ 146 วรรค 2	กฎหมายไม่เปิดช่องให้บริษัทซื้อหุ้นคืนจากผู้ถือหุ้นที่คัดค้านการควบบริษัท ทำให้บริษัทต้องหาผู้อื่นมาซื้อหุ้นจากผู้ถือหุ้นที่ไม่เห็นด้วยกับการควบบริษัท	ควรกำหนดให้บริษัทสามารถซื้อหุ้นคืนจากผู้ถือหุ้นที่ไม่เห็นด้วยกับการควบบริษัทได้
3.	80	กฎหมายกำหนดให้ "...ต้องมีกรรมการมาประชุม.." ซึ่งต่อมาคณะกรรมการกฤษฎีกาได้ตีความมาตรานี้ว่ากรรมการต้องเข้าประชุมด้วยตนเองไม่สามารถมอบอำนาจให้ผู้ใดเข้าประชุมแทนได้ ทำให้กรรมการที่ไม่สามารถเข้าประชุมด้วยตนเองได้แต่ต้องการออกความเห็นก็ไม่สามารถที่จะมอบหมายให้บุคคลใดแม้แต่กรรมการด้วยกันเองเข้าประชุมแทนได้ ซึ่งไม่คล่องตัวในทางปฏิบัติ	ควรกำหนดให้กรรมการสามารถมอบอำนาจให้บุคคลอื่นหรือกรรมการอื่นเข้าประชุมแทนได้ รวมทั้งควรกำหนดให้คณะกรรมการสามารถทำการประชุมในรูปแบบอื่นๆ ได้ เช่น การมีมติเวียน หรือการประชุมแบบ Video Conference เป็นต้น
4.	107 (2) (ก) และ (ข)	กฎหมายไม่ได้กำหนดความหมายของคำว่า "กิจการ" ตามมาตรา 107 ว่าหมายถึงอะไร และต้องเป็นการซื้อหรือขายในระดับใดที่ต้องได้รับมติอนุมัติจากที่ประชุมผู้ถือหุ้น	ควรกำหนดความหมายให้ชัดเจนว่า การซื้อขายกิจการ หมายถึงการซื้อขายหุ้นหรือทรัพย์สิน และควรกำหนดมูลค่าการซื้อขายหุ้นหรือทรัพย์สินที่ต้องขออนุมัติจากที่ประชุมผู้ถือหุ้นด้วย
5.	141	กฎหมายกำหนดให้ต้องมีหนังสือบอกกล่าวเจ้าหนี้ในการลดทุน โดยกำหนดเวลาบอกกล่าวไว้ 2 เดือน นับแต่วันที่เจ้าหนี้ได้รับหนังสือ ทำให้เกิดข้อโต้แย้งได้ว่าเจ้าหนี้ได้รับหนังสือหรือไม่ ตลอดจนได้รับหนังสือเมื่อใด	ควรกำหนดเริ่มนับระยะเวลา 2 เดือน นับแต่วันที่บริษัทส่งหนังสือบอกกล่าวแจ้งเจ้าหนี้บอกด้วยเวลาทำการปกติของการส่งทางไปรษณีย์ เพื่อให้เกิดความชัดเจน

เรื่องที่	มาตราที่เกี่ยวข้อง	ประเด็นปัญหา	แนวทางการแก้ไข
6.	146	ไม่มีหลักเกณฑ์รองรับกรณีการรวมบริษัทที่ทำให้บริษัทหนึ่งคงอยู่ และอีกบริษัทสิ้นสุดลง ในทางปฏิบัติบริษัทที่สิ้นสุดไปจะต้องมีการเลิกบริษัทและชำระบัญชี ซึ่งก่อให้เกิดความยุ่งยากในทางปฏิบัติ	ควรกำหนดบทบัญญัติรองรับการควบรวมบริษัทลักษณะดังกล่าว โดยกำหนดรายละเอียดในเรื่องวิธีการ ผลทางกฎหมาย และการชำระบัญชีให้ชัดเจน
7.	155	ไม่มีข้อกำหนดให้ผู้ถือหุ้นร้องขอต่อศาลให้สั่งเลิกบริษัทในกรณีมีเหตุอื่น ๆ เกิดขึ้นอันเป็นการเลวร้ายที่จะดำรงคงอยู่ต่อไป	ควรกำหนดให้ผู้ถือหุ้นร้องขอต่อศาลให้สั่งเลิกบริษัทในกรณีดังกล่าวได้ เช่นเดียวกับที่กำหนดไว้ในกรณีห้างหุ้นส่วนตามมาตรา 1057 (3)
8.	180-185	ไม่มีบทบัญญัติรองรับกรณีบริษัทมหาชนต้องการแปรสภาพกลับไปเป็นบริษัทจำกัด บริษัทมหาชนที่ไม่ประสงค์จะระดมทุนจากประชาชนอีกต่อไป และออกจากตลาดหลักทรัพย์แล้วยังคงต้องเป็นบริษัทมหาชนอยู่ตลอดไป ซึ่งกฎหมายที่กำกับดูแลบริษัทมหาชนจำกัดจะเคร่งครัดบริษัทจำกัดตามกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ทำให้เกิดความไม่คล่องตัว	ควรกำหนดให้บริษัทมหาชนสามารถแปรสภาพกลับเป็นบริษัทจำกัดได้ และมีบทบัญญัติรองรับสิทธิและหน้าที่ต่างๆ เช่นเดียวกับที่มีบทบัญญัติรองรับการแปรสภาพบริษัทจำกัดเป็นบริษัทมหาชน
9.	186-187	ระบบการรับจดทะเบียนบริษัทปัจจุบัน ยังเป็นระบบตรวจสอบโดยนายทะเบียน ทำให้เกิดความล่าช้า และมีความไม่แน่นอนในการพิจารณารับหรือไม่รับจดทะเบียน เนื่องจากนายทะเบียนอาจมีดุลพินิจที่แตกต่างกัน	ควรแก้ไขเปลี่ยนแปลงระบบการจดทะเบียนจากระบบตรวจสอบเป็นระบบจดทะเบียนข้อมูล (Filing หรือ Deposit System) โดยกรมพัฒนาธุรกิจการค้าเป็นเสมือนศูนย์ข้อมูลที่บุคคลทั่วไปสามารถขอตรวจสอบข้อมูลได้
10.	-	ไม่มีกฎหมายรองรับการแยกบริษัท ทำให้เกิดความไม่คล่องตัว เมื่อจะมีการแยกกิจการเป็นบริษัทต่างหากจากกัน	ควรมีบทบัญญัติรองรับการแยกบริษัทเพื่อความชัดเจนและคล่องตัว