

ด่วนที่สุด

ที่ กค 1012/19183



กระทรวงการคลัง

ถนนพระราม 6 กท. 10400

๘ ตุลาคม 2550

เรื่อง การแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

พ.ศ. 2540

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

- สิ่งที่ส่งมาด้วย 1. ร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ. และบันทึกหลักการและเหตุผลประกอบร่างพระราชบัญญัติฯ จำนวน 20 ชุด
2. คำชี้แจงตามหลักเกณฑ์ในการตรวจสอบความจำเป็นในการตราพระราชบัญญัติ จำนวน 20 ชุด
3. บันทึกวิเคราะห์สรุปประกอบร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ. จำนวน 20 ชุด
4. ตารางเปรียบเทียบการแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจฯ
5. รายงานการประชุมเรื่องการแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจ วันศุกร์ที่ 20 มกราคม 2549
6. หนังสือให้ความเห็นชอบร่างพระราชบัญญัติฯ จากหน่วยงานที่เกี่ยวข้อง

ด้วยกระทรวงการคลังและสำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ (ก.ล.ต.) ได้พิจารณาเห็นควรปรับปรุงแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 เนื่องจากได้รับทราบปัญหาและอุปสรรคด้านกฎหมายในการทำธุรกรรมแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์จากการประชุมเพื่อรับฟังความคิดเห็นของภาคเอกชน รวมทั้งได้รับข้อเสนอแนะจากคณะผู้เชี่ยวชาญที่จัดตั้งขึ้นภายใต้มาตรการริเริ่ม Development of Securitisation and Credit Guarantee Markets ในกรอบการประชุมรัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลังเอเปค จึงได้ยกร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ. ขึ้น

กระทรวงการคลังพิจารณาแล้วเห็นควรเสนอร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ. ต่อคณะรัฐมนตรีเพื่อพิจารณาให้ความเห็นชอบในหลักการและดำเนินการตามขั้นตอนการออกกฎหมายต่อไป โดยร่างพระราชบัญญัตินี้ดังกล่าวมีเหตุผลและสาระสำคัญ ดังนี้

1. เหตุผลความจำเป็นในการเสนอร่างพระราชบัญญัติฯ

เนื่องจากพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 ที่ใช้อยู่ในปัจจุบันมีความไม่ชัดเจนในหลายมาตรา ทำให้เกิดปัญหาในการตีความ และเป็นอุปสรรคต่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ ทั้งยังไม่ได้รองรับการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในบางลักษณะอย่างครบถ้วน อันเป็นสาเหตุประการหนึ่งที่ทำให้การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ไม่อาจเกิดขึ้นได้อย่างมีประสิทธิภาพ จึงจำเป็นต้องแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดฯ

2. สาระสำคัญของร่างพระราชบัญญัติฯ

2.1 แก้ไขและเพิ่มเติมคำนิยาม และบทบัญญัติที่เกี่ยวข้องเพื่อให้มีความชัดเจนและครอบคลุมการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในรูปแบบต่าง ๆ และรองรับการโอนในลักษณะอื่นด้วย ได้แก่ -

(1) เพิ่มการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในลักษณะที่ใช้สินทรัพย์เป็นหลักประกันการกู้ยืมเงิน (secured loan) จากนิติบุคคลเฉพาะกิจ (Special Purpose Vehicle : SPV) จากเดิมที่รองรับเฉพาะการโอนขาด (absolute assignment) เท่านั้น

(2) เพิ่มประเภทสินทรัพย์ที่จะแปลงเป็นหลักทรัพย์ โดยให้เป็นได้ทั้งสิทธิเรียกร้องที่จะมีในอนาคต (future flow receivable) และสิทธิเรียกร้องที่เป็นคดีความอยู่ในศาล

(3) เพิ่มรูปแบบการจัดตั้งนิติบุคคลเฉพาะกิจ โดยให้สามารถจัดตั้งได้ในรูปทรัสต์ และจัดตั้งแบบหลายชั้น (multi-tier structure) ได้

2.2 แก้ไขบทบัญญัติที่ได้รับผลกระทบจากการแก้ไขเพิ่มเติมพระราชบัญญัติล้มละลาย พ.ศ. 2483 โดยกำหนดให้การโอนสินทรัพย์จากผู้จำหน่ายสินทรัพย์ (originator) ไปยังนิติบุคคลเฉพาะกิจด้วยมูลค่าทางบัญชี หรือมูลค่าสุทธิทางบัญชี หรือมูลค่ายุติธรรมมิให้ถือว่าเป็นการโอนโดยมีค่าตอบแทนน้อยเกินสมควร หรือทำให้เจ้าหนี้ของผู้จำหน่ายสินทรัพย์เสียเปรียบ

2.3 ยกเลิกบทบัญญัติที่กำหนดให้ผู้ถือหลักทรัพย์ของนิติบุคคลเฉพาะกิจเป็นเจ้าหนี้บริมสิทธิพิเศษเหนือสินทรัพย์ที่นิติบุคคลเฉพาะกิจรับโอนมา เนื่องจากบทบัญญัตินี้ทำให้บุคคลต่าง ๆ ที่ให้บริการแก่นิติบุคคลเฉพาะกิจ เช่น ตัวแทนเรียกเก็บและรับชำระหนี้ (servicing agent) คู่สัญญาธุรกรรมแลกเปลี่ยนเงินตรา (currency swap counterparty) ไม่ประสงค์จะเข้ามาให้บริการ เพราะบุคคลเหล่านั้นมีสิทธิในกระแสรายรับที่เกิดจากสิทธิเรียกร้องค้ำประกันของผู้ถือหลักทรัพย์ของนิติบุคคลเฉพาะกิจ

2.4 ปรับปรุงบทลงโทษบุคคลที่แสวงหาประโยชน์โดยมิได้มุ่งหมายที่จะทำการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์อย่างแท้จริง โดยกำหนดให้สำนักงาน ก.ล.ต. มีอำนาจเพิกถอนการจดทะเบียนนิติบุคคลเฉพาะกิจนั้นได้ และให้นิติบุคคลเฉพาะกิจ หรือผู้จำหน่ายสินทรัพย์แล้วแต่กรณี ชดใช้เงินเป็นจำนวนสองเท่าของจำนวนเงินที่ได้รับยกเว้นค่าธรรมเนียมต่าง ๆ ในการแปลงสินทรัพย์ฯ ตามกฎหมายนี้ให้แก่สำนักงาน ก.ล.ต. โดยจำนวนเงินที่ชดใช้คืนดังกล่าวต้องมีจำนวนไม่น้อยกว่าห้าแสนบาท และเงินชดใช้นั้นให้ตกเป็นรายได้ของแผ่นดิน

2.5 แก้ไขบทบัญญัติอื่น ๆ ที่เป็นข้อขัดขัดในการทำธุรกรรมนี้ และทำให้มีความเหมาะสมยิ่งขึ้น ได้แก่

(1) เพิ่มการยกเว้นการบอกกล่าวการโอนสิทธิเรียกร้องให้ครอบคลุมถึงการบอกกล่าวการนำสิทธิเรียกร้องมาให้เป็นหลักประกันการกู้ยืมเงิน (secured loan) จากนิติบุคคลเฉพาะกิจ และกำหนดให้การบอกกล่าวการโอนหรือการให้ไว้เป็นหลักประกันในกรณีที่มีการเปลี่ยนตัวแทนเรียกเก็บและรับชำระหนี้เป็นบุคคลอื่นใดที่มีใช้ผู้รับชำระหนี้เดิมซึ่งได้ทำตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่คณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ประกาศกำหนด มีผลผูกพันโดยชอบด้วยกฎหมาย

(2) ขยายการยกเว้นค่าธรรมเนียมการโอนสิทธิเรียกร้องให้ครอบคลุมถึงค่าธรรมเนียมการโอนทรัพย์สิน (underlying asset) ที่เกี่ยวข้องกับสินทรัพย์ในโครงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ที่ได้มีการโอนมาให้นิติบุคคลเฉพาะกิจด้วย

(3) ให้ผู้จำหน่ายสินทรัพย์เข้าสวมสิทธิเป็นคู่ความในกรณีการโอนกลับคืนซึ่งสินทรัพย์ที่เป็นค้ำประกันอยู่ในศาล

(4) ให้นิติบุคคลเฉพาะกิจได้รับความคุ้มครองในการบังคับชำระหนี้จากกระแสเงินสดที่เกิดจากสินทรัพย์ที่จะมีขึ้นในอนาคตซึ่งเป็นหลักประกัน ไม่ว่าสิทธิเรียกร้องที่เกิดขึ้นจะเกิดขึ้นก่อนหรือภายหลังที่ผู้ให้หลักประกันล้มละลาย

(5) เปลี่ยนแปลงฐานการคำนวณเสียงของผู้ถือหลักทรัพย์ในการให้เลิก SPV จากเดิมที่กำหนดไว้ว่าต้องได้รับความยินยอมจากผู้ถือหลักทรัพย์ซึ่งถือหลักทรัพย์เกินกว่า

กึ่งหนึ่งของจำนวนหลักทรัพย์ที่จำหน่ายแล้วทั้งหมด เป็นจำนวนจากหลักทรัพย์ที่ยังคงอยู่ทั้งหมด (outstanding)

(6) ให้นำบทบัญญัติที่ใช้กับการโอนสิทธิ์มายังนิติบุคคลเฉพาะกิจมาใช้บังคับกับการโอนสิทธิ์ของเหลือกลับคืนไปยังผู้จำหน่ายสิทธิ์ในกรณีที่เป็นนิติบุคคลเฉพาะกิจสิ้นสุดลง

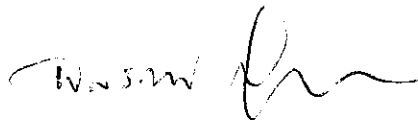
(7) ให้สิทธิ์ที่อยู่ระหว่างการบังคับคดีสามารถโอนจากนิติบุคคลเฉพาะกิจกลับคืนไปยังผู้จำหน่ายสิทธิ์ตามที่ระบุไว้ในโครงการแปลงสิทธิ์เป็นหลักทรัพย์ได้

ทั้งนี้ รายละเอียดในแต่ละเรื่องปรากฏตามร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสิทธิ์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ. คำชี้แจงตามหลักเกณฑ์ในการตรวจสอบความจำเป็นในการตราพระราชบัญญัติ บันทึกวิเคราะห์สรุปประกอบร่างพระราชบัญญัติฯ และตารางเปรียบเทียบการแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจฯ ปรากฏตามสิ่งที่ส่งมาด้วยหมายเลข 1 2 3 และ 4

อนึ่ง ร่างพระราชบัญญัติฯ ที่กระทรวงการคลังเสนอดังกล่าวได้ปรับปรุงแก้ไขตามความเห็นของหน่วยงานที่เกี่ยวข้อง และได้ส่งร่างพระราชบัญญัติฯ ให้แต่ละหน่วยงานพิจารณาแล้ว ซึ่งไม่มีข้อขัดข้อง ดังรายละเอียดปรากฏตามสิ่งที่ส่งมาด้วยหมายเลข 5 และ 6

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณาร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสิทธิ์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ. เสนอคณะรัฐมนตรีเพื่อพิจารณาต่อไปด้วย จะขอบคุณยิ่ง

ขอแสดงความนับถือ



(นายฉลองภพ สุตังกรกาญจน์)

รัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลัง

สำนักงานเศรษฐกิจการคลัง
สำนักนโยบายการออมและการลงทุน
โทร. 0-2273-9020 ต่อ 3648
โทรสาร 0-2273-9987

บันทึกหลักการและเหตุผล
ประกอบร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจ
เพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540

พ.ศ.

หลักการ

แก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็น
หลักทรัพย์ดังต่อไปนี้

1. แก้ไขและเพิ่มเติมนิยามให้ชัดเจนและครอบคลุมการแปลงสินทรัพย์เป็น
หลักทรัพย์ในรูปแบบต่าง ๆ
2. รองรับให้การโอนและการรับโอนหมายถึงการให้ไว้เป็นหลักประกันและ
การรับเป็นหลักประกันด้วย (เพิ่มเติมมาตรา 8/1)
3. ปรับปรุงบทบัญญัติให้สอดคล้องกับการให้นิติบุคคลเฉพาะกิจจัดตั้งในรูปแบบ
ของทรัสต์ได้ (แก้ไขเพิ่มเติมมาตรา 9 และมาตรา 11)
4. ปรับปรุงบทบัญญัติการยกเว้นการบอกกล่าวการโอนสิทธิเรียกร้องให้ครอบคลุม
ถึงการบอกกล่าวการนำสิทธิเรียกร้องมาให้เป็นหลักประกันการกู้ยืมเงินจากนิติบุคคลเฉพาะกิจ
และกำหนดให้การบอกกล่าวการโอนหรือการให้ไว้เป็นหลักประกันในกรณีที่มีการเปลี่ยน
ตัวแทนเรียกเก็บและรับชำระหนี้เป็นบุคคลอื่นใดที่มีใช้ชำระหนี้เดิมซึ่งได้ทำตามหลักเกณฑ์
และวิธีการที่คณะกรรมการ ก.ล.ต. ประกาศกำหนด มีผลผูกพันโดยชอบด้วยกฎหมาย (แก้ไข
เพิ่มเติมมาตรา 15)
5. ปรับปรุงบทบัญญัติให้ครอบคลุมถึงการยกเว้นค่าธรรมเนียมการโอนทรัพย์สิน
ที่เกี่ยวข้องกับสินทรัพย์ในโครงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ที่ได้มีการโอนมาให้นิติบุคคล
เฉพาะกิจด้วย (แก้ไขเพิ่มเติมมาตรา 17)
6. กำหนดให้ผู้จำหน่ายสินทรัพย์เข้าสวมสิทธิเป็นคู่ความแทนได้ ในกรณี
มีการโอนกลับคืนซึ่งสินทรัพย์ที่เป็นคดีอยู่ในศาล (แก้ไขเพิ่มเติมมาตรา 19)

7. กำหนดให้การโอนสินทรัพย์จากผู้จำหน่ายสินทรัพย์ไปยังนิติบุคคลเฉพาะกิจ ด้วยมูลค่าทางบัญชี หรือมูลค่าสุทธิทางบัญชี หรือมูลค่ายุติธรรม มิให้ถือว่าเป็นการโอนโดยมีค่าตอบแทนน้อยเกินสมควร หรือทำให้เจ้าหนี้ของผู้จำหน่ายสินทรัพย์เสียเปรียบ (แก้ไขเพิ่มเติม มาตรา 20)

8. ยกเลิกการกำหนดให้ผู้ถือหลักทรัพย์ของนิติบุคคลเฉพาะกิจเป็นเจ้าหนี้บุริมสิทธิพิเศษเหนือสินทรัพย์ที่รับโอนมาก่อนเจ้าหนี้อื่น และเพิ่มความใหม่ให้นิติบุคคลเฉพาะกิจสามารถรับโอนสิทธิเรียกร้องที่เป็นคดีที่อยู่ในศาลได้ (แก้ไขเพิ่มเติมมาตรา 21)

9. รองรับให้นิติบุคคลเฉพาะกิจได้รับความคุ้มครองในการบังคับชำระหนี้จากกระแสเงินสดที่เกิดจากสินทรัพย์ที่จะมีขึ้นในอนาคตซึ่งเป็นหลักประกัน ไม่ว่าสิทธิเรียกร้องที่เกิดขึ้นจะเกิดขึ้นก่อนหรือภายหลังที่ผู้ให้หลักประกันล้มละลาย (เพิ่มมาตรา 21/1)

10. ปรับปรุงมาตรการการลงโทษบุคคลที่แสวงหาประโยชน์โดยมิได้มุ่งหมายที่จะทำการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์อย่างแท้จริง ให้มีประสิทธิภาพมากยิ่งขึ้น (แก้ไขเพิ่มเติมมาตรา 22)

11. กำหนดให้ในกรณีที่ความเป็นนิติบุคคลเฉพาะกิจสิ้นสุดลง และมีการโอนสินทรัพย์กองเหลือกลับคืนไปยังผู้จำหน่ายสินทรัพย์ให้นำบทบัญญัติที่ใช้กับการโอนสินทรัพย์มายังนิติบุคคลเฉพาะกิจมาใช้บังคับกับการโอนกลับคืนดังกล่าวโดยอนุโลม (เพิ่มวรรคสองของ มาตรา 24)

12. กำหนดให้สินทรัพย์ที่อยู่ในระหว่างการบังคับคดีสามารถโอนจากนิติบุคคลเฉพาะกิจกลับคืนไปยังผู้จำหน่ายสินทรัพย์ตามที่ระบุไว้ในโครงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์สามารถกระทำได้โดยชอบ (เพิ่มมาตรา 24/1)

เหตุผล

โดยที่พระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 มีบทบัญญัติบางมาตราไม่สอดคล้องกับธุรกรรมการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ อันเป็นอุปสรรคต่อการพัฒนาธุรกรรมการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ อีกทั้งยังขาดบทบัญญัติที่จะเอื้ออำนวยต่อการทำธุรกรรมดังกล่าว จึงจำเป็นต้องแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540

- ร่าง -

พระราชบัญญัติ

แก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจ
เพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540

พ.ศ.

.....
.....
.....

.....
.....
โดยที่เป็นการสมควรแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการ
แปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540

.....
.....
มาตรา 1 พระราชบัญญัตินี้เรียกว่า “พระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราช
กำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ.”

มาตรา 2 พระราชบัญญัตินี้ให้ใช้บังคับตั้งแต่วันถัดจากวันประกาศในราชกิจจานุ
เบกษาเป็นต้นไป

มาตรา 3 ให้ยกเลิกบทนิยามคำว่า “การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์”
“สินทรัพย์” และ “นิติบุคคลเฉพาะกิจ” ในมาตรา 3 แห่งพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อ
การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 และให้ใช้ความต่อไปนี้แทน

“การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์” หมายความว่า การรับโอนสินทรัพย์หรือ
รับสินทรัพย์ไว้เป็นหลักประกัน และการออกหลักทรัพย์จำหน่ายแก่ผู้ลงทุนโดยกำหนดให้
ผลประโยชน์ตอบแทนแก่ผู้ถือหลักทรัพย์ขึ้นอยู่กับกระแสรายรับที่เกิดจากสินทรัพย์ที่รับโอนมา
หรือกระแสรายรับที่จะได้มาจากสินทรัพย์ที่รับไว้เป็นหลักประกัน

“สินทรัพย์” หมายความว่า สิทธิเรียกร้อง และให้หมายความรวมถึงสิทธิ
เรียกร้องที่จะมีในอนาคตด้วย

“นิติบุคคลเฉพาะกิจ” หมายความว่า นิติบุคคลซึ่งจัดตั้งขึ้นไม่ว่าช่วงใด ๆ เพื่อประโยชน์ในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ตามพระราชกำหนดนี้ และให้หมายความรวมถึงทรัสต์ซึ่งจัดตั้งขึ้นเพื่อการดังกล่าวด้วย ทั้งนี้ ที่มีลักษณะอย่างใดอย่างหนึ่งดังนี้

(1) นิติบุคคลหรือทรัสต์ซึ่งออกหลักทรัพย์ตามโครงการ

(2) นิติบุคคลหรือทรัสต์ซึ่งรับโอนสินทรัพย์หรือรับสินทรัพย์ไว้เป็น

หลักประกันเพื่อโอนสินทรัพย์หรือให้สินทรัพย์ไว้เป็นหลักประกันให้แก่นิติบุคคลหรือทรัสต์ตาม (1)

(3) นิติบุคคลหรือทรัสต์ซึ่งรับโอนสินทรัพย์หรือรับสินทรัพย์ไว้เป็น

หลักประกันไม่ว่าช่วงใด ๆ โดยมีวัตถุประสงค์ให้มีการโอนสินทรัพย์หรือให้สินทรัพย์ไว้เป็นหลักประกันต่อ ๆ ไปเพื่อให้นิติบุคคลหรือทรัสต์ตาม (2) สามารถโอนสินทรัพย์หรือให้สินทรัพย์ไว้เป็นหลักประกันให้แก่นิติบุคคลหรือทรัสต์ตาม (1) ได้”

มาตรา 4 ให้เพิ่มบทนิยามคำว่า “ทรัสต์” ระหว่างบทนิยามคำว่า “กองทุนรวม” และคำว่า “โครงการ” ในมาตรา 3 แห่งพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540

““ทรัสต์” หมายความว่า ทรัสต์ที่ก่อตั้งขึ้นตามกฎหมายที่เกี่ยวข้องกับการจัดตั้งทรัสต์”

มาตรา 5 ให้เพิ่มความต่อไปนี้เป็นมาตรา 8/1 แห่งพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540

“มาตรา 8/1 คำว่า “โอน” ในมาตรา 16 มาตรา 17 มาตรา 18 มาตรา 19 และมาตรา 20 ให้หมายความรวมถึงการให้ไว้เป็นหลักประกันด้วย และคำว่า “รับโอน” ในมาตรา 12(1) และมาตรา 24 ให้หมายความรวมถึงการรับไว้เป็นหลักประกันด้วย”

มาตรา 6 ให้ยกเลิกความในมาตรา 9 แห่งพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 และให้ใช้ความต่อไปนี้แทน

“มาตรา 9 นิติบุคคลเฉพาะกิจอาจตั้งในรูปของบริษัทจำกัด บริษัทมหาชนจำกัด กองทุนรวม ทรัสต์ หรือนิติบุคคลอื่นตามที่คณะกรรมการ ก.ล.ต. ประกาศกำหนด”

มาตรา 7 ให้เพิ่มความต่อไปนี้เป็น (3) ในวรรคหนึ่งของมาตรา 11 แห่งพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540

“(3) ถ้าเป็นกรณีของนิติบุคคลเฉพาะกิจที่เป็นทรัสต์หรือที่เป็นนิติบุคคลอื่น ให้สำนักงาน ก.ล.ต. จัดทะเบียนรับทรัสต์หรือนิติบุคคลอื่นตามโครงการนั้นเป็นนิติบุคคลเฉพาะกิจ”

มาตรา 8 ให้ยกเลิกความในมาตรา 15 แห่งพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 และให้ใช้ความต่อไปนี้แทน

“มาตรา 15 ในกรณีที่การรับโอนหรือรับไว้เป็นหลักประกันซึ่งสินทรัพย์ในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ โดยให้ผู้รับชำระหนี้เดิมเป็นตัวแทนเรียกเก็บและรับชำระหนี้ที่เกิดขึ้น ให้การโอนหรือการให้ไว้เป็นหลักประกันดังกล่าวได้รับยกเว้นไม่จำเป็นต้องบอกกล่าวการโอนหรือการให้ไว้เป็นหลักประกันตามกฎหมายว่าด้วยการนั้น โดยนิติบุคคลเฉพาะกิจสามารถเรียกร้องสิทธิต่อลูกหนี้แห่งสินทรัพย์ที่รับโอนมาหรือรับไว้เป็นหลักประกันได้ แต่ไม่กระทบกระเทือนข้อต่อสู้ของลูกหนี้ที่สามารถยกขึ้นต่อสู้นิติบุคคลเฉพาะกิจ

ให้ตัวแทนเรียกเก็บและรับชำระหนี้ตามวรรคหนึ่งมีหน้าที่เก็บรักษาบัญชีและรายชื่อลูกหนี้ตามสินทรัพย์ที่โอนไปแล้วนั้นไว้เป็นบัญชีเฉพาะ และให้ลูกหนี้มีสิทธิตรวจบัญชีรายชื่อของตนได้

ในกรณีที่มีการเปลี่ยนตัวแทนเรียกเก็บและรับชำระหนี้เป็นบุคคลอื่นใดที่มีผู้รับชำระหนี้เดิม ให้นิติบุคคลเฉพาะกิจบอกกล่าวการโอนหรือการให้ไว้เป็นหลักประกันนั้นไปยังลูกหนี้นับตั้งแต่วันที่ได้มีการเปลี่ยนแปลงตัวแทนเรียกเก็บและรับชำระหนี้ เว้นแต่การเปลี่ยนตัวแทนนั้นเป็นไปโดยผลของกฎหมายอันเนื่องมาจากการควบกิจการของบุคคลดังกล่าว

การบอกกล่าวการโอนหรือการให้ไว้เป็นหลักประกันตามวรรคสาม หากได้กระทำตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่คณะกรรมการ ก.ล.ต. ประกาศกำหนด ให้ถือว่าเป็นการบอกกล่าวการโอนหรือการให้ไว้เป็นหลักประกันโดยชอบด้วยกฎหมายแล้ว”

มาตรา 9 ให้เพิ่มความต่อไปนี้เป็นวรรคสองของมาตรา 17 แห่งพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540

“ในกรณีที่เป็นการโอนสินทรัพย์ที่เกิดจากสัญญาต่างตอบแทน หากตามโครงการที่ได้รับอนุมัติกำหนดให้ต้องมีการโอนทรัพย์สินให้นิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อให้นิติบุคคลเฉพาะกิจปฏิบัติการชำระหนี้โดยการส่งมอบทรัพย์สินนั้นให้แก่ลูกหนี้ตามสิทธิเรียกร้องที่นิติบุคคลเฉพาะกิจรับโอนมา หากการโอนทรัพย์สินนั้นมีค่าธรรมเนียมการโอนเกิดขึ้น ให้ได้รับยกเว้นค่าธรรมเนียมดังกล่าว”

มาตรา 10 ให้ยกเลิกความในมาตรา 19 มาตรา 20 และมาตรา 21 แห่งพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 และให้ใช้ความต่อไปนี้แทน

“มาตรา 19 การโอนสินทรัพย์ตามโครงการที่ได้รับอนุมัติที่มีข้อกำหนดให้ผู้จำหน่ายสินทรัพย์รับโอนสินทรัพย์จากนิติบุคคลเฉพาะกิจขึ้นไปได้ ให้นำบทบัญญัติมาตรา 15 มาตรา 16 มาตรา 17 และมาตรา 21 มาใช้บังคับกับการโอนสินทรัพย์ขึ้นโดยอนุโลม

มาตรา 20 การโอนสินทรัพย์จากผู้จำหน่ายสินทรัพย์ไปยังนิติบุคคลเฉพาะกิจด้วยมูลค่าดังต่อไปนี้ มิให้ถือว่าเป็นการโอนโดยมีค่าตอบแทนน้อยเกินสมควร หรือทำให้เจ้าหนี้ของผู้จำหน่ายสินทรัพย์เสียเปรียบ

- (1) มูลค่าทางบัญชี
- (2) มูลค่าสุทธิทางบัญชี
- (3) มูลค่ายุติธรรม

เพื่อประโยชน์ตามความในมาตรานี้

“มูลค่ายุติธรรม” หมายความว่า มูลค่าที่ที่ปรึกษาทางการเงินที่เป็นอิสระได้ให้ความเห็นว่าเป็นราคาอันสมควรในการซื้อสินทรัพย์ของโครงการนั้น ๆ เมื่อได้พิจารณาถึงการเพิ่มความน่าเชื่อถือของธุรกรรมการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ (credit enhancement) ด้วยแล้ว

มาตรา 21 ในกรณีที่สินทรัพย์ตามโครงการที่ได้รับอนุมัติเป็นสิทธิเรียกร้องซึ่งมีการฟ้องบังคับสิทธิเรียกร้องเป็นคดีอยู่ในศาล ให้การโอนสินทรัพย์ดังกล่าวตามโครงการที่ได้รับอนุมัตินั้นกระทำได้

มาตรา 11 ให้เพิ่มความต่อไปนี้เป็นมาตรา 21/1 แห่งพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540

“มาตรา 21/1 ในกรณีที่เป็นการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์โดยการให้สิทธิเรียกร้องที่จะมีในอนาคตเป็นหลักประกันแก่นิติบุคคลเฉพาะกิจ นิติบุคคลเฉพาะกิจย่อมมีสิทธิบังคับเหนือสิทธิเรียกร้องที่เกิดขึ้นในเวลาต่อมา ไม่ว่าสิทธิเรียกร้องที่เกิดขึ้นนั้นจะเกิดขึ้นก่อนหรือภายหลังที่ผู้ให้หลักประกันล้มละลายก็ตาม และหากลูกหนี้แห่งสิทธิเรียกร้องได้ชำระหนี้ต่อเจ้าพนักงานพิทักษ์ทรัพย์ให้เจ้าพนักงานพิทักษ์ทรัพย์ส่งมอบทรัพย์สินที่ได้รับชำระหนี้ไว้นั้น แก่นิติบุคคลเฉพาะกิจที่พิสูจน์ให้เห็นได้ว่า สิทธิเรียกร้องที่ลูกหนี้ชำระหนี้ไว้นั้นเป็นสิทธิ

เรียกร้องที่จะมีในอนาคตที่นิติบุคคลเฉพาะกิจรับไว้เป็นหลักประกันตามโครงการที่ได้รับอนุมัติจากสำนักงาน

สิทธิบังคับเหนือสิทธิเรียกร้องที่เกิดขึ้นตามวรรคหนึ่งให้ครอบคลุมทรัพย์สินที่ได้มาจากการจำหน่าย จ่าย โอน แลกเปลี่ยน หรือได้มาแทนที่สิทธิเรียกร้องที่เกิดขึ้นนั้นด้วย”

มาตรา 12 ให้ยกเลิกความในมาตรา 22 แห่งพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 และให้ใช้ความต่อไปนี้แทน

“มาตรา 22 ในกรณีที่สำนักงาน ก.ล.ต. พบว่ามีการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในลักษณะที่เป็นการแสวงหาประโยชน์โดยมิได้มุ่งหมายที่จะทำการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์อย่างแท้จริง ให้สำนักงาน ก.ล.ต. มีอำนาจเพิกถอนการจดทะเบียนนิติบุคคลเฉพาะกิจนั้นได้ และให้นิติบุคคลเฉพาะกิจหรือผู้เสนอโครงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ต่อสำนักงาน ก.ล.ต. แล้วแต่กรณี ชดใช้เงินเป็นจำนวนสองเท่าของจำนวนเงินที่ได้รับยกเว้นค่าธรรมเนียมต่าง ๆ ในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ตามกฎหมายนี้คืนให้แก่สำนักงาน ก.ล.ต. ทั้งนี้ จำนวนเงินที่ชดใช้คืนดังกล่าวต้องมีจำนวนไม่น้อยกว่าห้าแสนบาทและเงินชดใช้นั้นให้ตกเป็นรายได้ของแผ่นดิน”

มาตรา 13 ให้ยกเลิกความในมาตรา 23 แห่งพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 และให้ใช้ความต่อไปนี้แทน

“มาตรา 23 การเลิกลิขิตนิติบุคคลเฉพาะกิจที่เป็นบริษัทจำกัดหรือบริษัทมหาชนจำกัด จะต้องได้รับความยินยอมจากผู้ถือหลักทรัพย์ซึ่งถือหลักทรัพย์เกินกว่ากึ่งหนึ่งของจำนวนหลักทรัพย์ที่ยังคงอยู่ทั้งหมด”

มาตรา 14 ให้เพิ่มความต่อไปนี้เป็นวรรคสองของมาตรา 24 แห่งพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540

“ในกรณีที่ความเป็นนิติบุคคลเฉพาะกิจสิ้นสุดลงตาม (2) (3) หรือ (4) หากยังคงมีสินทรัพย์คงเหลือ ซึ่งตามโครงการกำหนดให้โอนสินทรัพย์คงเหลือนั้นกลับไปยังผู้จำหน่ายสินทรัพย์ให้นำบทบัญญัติมาตรา 15 มาตรา 16 มาตรา 17 และมาตรา 21 มาใช้บังคับกับการโอนดังกล่าวด้วยโดยอนุโลม”

มาตรา 15 ให้เพิ่มความต่อไปนี้เป็นมาตรา 24/1 แห่งพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540

“มาตรา 24/1 ในกรณีที่มีการโอนสินทรัพย์คืนตามมาตรา 19 หรือสินทรัพย์คงเหลือตามมาตรา 24วรรคสอง หากสิทธิดังกล่าวเป็นสินทรัพย์ที่ศาลได้มีคำพิพากษาให้

นิติบุคคลเฉพาะกิจเป็นเจ้าหนี้ตามคำพิพากษาแล้ว ให้ผู้จำหน่ายสินทรัพย์ที่รับโอนสินทรัพย์
ดังกล่าวคือนั้นเข้าสวมสิทธิเป็นเจ้าหนี้ตามคำพิพากษาแทนนิติบุคคลเฉพาะกิจ”

ผู้รับสนองพระบรมราชโองการ

นายกรัฐมนตรี

หลักเกณฑ์การตรวจสอบความจำเป็นในการตรา
ร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจ
เพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. ๒๕๕๐ พ.ศ.

๑. วัตถุประสงค์และเป้าหมายของภารกิจ

พระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. ๒๕๕๐ (พรก.นิติบุคคลเฉพาะกิจฯ) เป็นกฎหมายที่เกี่ยวกับเครื่องมือทางการเงินในการเชื่อมโยงการระดมทุนจากตลาดทุนมาเพื่อสนับสนุนสินเชื่อที่เกิดขึ้นในตลาดเงินรวมทั้งสินเชื่อที่เกิดจากการพาณิชย์และอุตสาหกรรม ซึ่งกฎหมายดังกล่าวได้มีการใช้บังคับมาระยะหนึ่งแล้ว แต่จำนวนโครงการในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ที่เกิดขึ้นจนถึงปัจจุบันมีจำนวนไม่มาก จากการศึกษาตามโครงการสนับสนุนของธนาคารพัฒนาเอเชียและความเห็นของภาคเอกชนเห็นว่า พรก.นิติบุคคลเฉพาะกิจฯ มีความไม่ชัดเจนในหลายมาตราทำให้เกิดปัญหาการตีความ อีกทั้งในบางมาตรามีได้เป็นประโยชน์แต่กลับเป็นอุปสรรคต่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ นอกจากนี้ บทบัญญัติที่ปรากฏอยู่ในปัจจุบันยังไม่ได้รองรับการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในบางลักษณะอย่างครบถ้วน ซึ่งปัญหากฎหมายดังกล่าวเป็นสาเหตุประการหนึ่งที่ทำให้การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ไม่อาจเกิดขึ้นได้อย่างมีประสิทธิภาพ การแก้ไขเพิ่มเติม พรก.นิติบุคคลเฉพาะกิจฯ จะทำให้การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์สามารถเกิดขึ้นได้อย่างมีประสิทธิภาพ อันจะเป็นการส่งเสริมการพัฒนาตลาดทุนไทยโดยเฉพาะอย่างยิ่งจะมีผลเป็นการส่งเสริมการพัฒนาตลาดตราสารหนี้

๒. ผู้รับผิดชอบภารกิจ

กระทรวงการคลัง คณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ และ
สำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์

๓. ความจำเป็นในการตรากฎหมาย

ในการแก้ไขเพิ่มเติม พรก.นิติบุคคลเฉพาะกิจฯ เพื่อให้รองรับการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ให้มีประสิทธิภาพมากยิ่งขึ้นจำเป็นต้องมีบทบัญญัติที่เป็นการยกเว้นหลักทั่วไปตามกฎหมายหลายฉบับ เช่น ประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ พระราชบัญญัติล้มละลาย พ.ศ. ๒๔๘๓ เป็นต้น นอกจากนี้ ยังเป็นการเพิ่มเติมบทบัญญัติเพื่อรองรับให้มีการแปลงสินทรัพย์เป็น

หลักทรัพย์ในรูปแบบต่าง ๆ เพิ่มมากขึ้น รวมทั้งรองรับให้มีการแปลงสินทรัพย์ประเภทต่าง ๆ ได้มากขึ้น โดยเฉพาะอย่างยิ่งการแปลงสินทรัพย์ที่เป็นหนี้ที่ไม่ก่อให้เกิดรายได้ซึ่งเป็นคดีความในศาล

๔. ความซ้ำซ้อนกับกฎหมายอื่น

ไม่มี

๕. การจำกัดสิทธิและเสรีภาพของบุคคลและความคุ้มค่า

การแก้ไขเพิ่มเติม พรก.นิติบุคคลเฉพาะกิจฯ มิได้เป็นการกำหนดภาระหรือหน้าที่ให้ภาคเอกชนต้องปฏิบัติหรือเป็นการจำกัดสิทธิเสรีภาพของประชาชน แต่เป็นการแก้ไขเพิ่มเติมกฎหมายที่รองรับให้ภาคเอกชนสามารถทำธุรกรรมการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ได้มากขึ้นตามแบบสากล รวมทั้งยังผ่อนคลายน้าที่ระหว่างคู่สัญญาในทางแพ่งอันเป็นการลดภาระค่าใช้จ่ายที่เป็นต้นทุนในการทำธุรกรรมการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์อีกด้วย

๖. ความพร้อมของรัฐในการบังคับการให้เป็นไปตามกฎหมาย

การตรากฎหมายฉบับนี้ไม่ได้ตั้งหน่วยงานของรัฐขึ้นใหม่ แต่เป็นการแก้ไขปรับปรุงกฎหมายที่ใช้บังคับอยู่แล้วในปัจจุบัน ซึ่งการแก้ไขปรับปรุงดังกล่าวมิได้เป็นการเพิ่มภาระหน้าที่ให้แก่หน่วยงานที่กำกับดูแลการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์แต่อย่างใด

๗. ความซ้ำซ้อนกับหน่วยงานอื่น

ไม่มีหน่วยงานอื่นที่ปฏิบัติการกิจเดียวกันหรือใกล้เคียงกัน

๘. วิธีการทำงานและการตรวจสอบ

รัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลังมีอำนาจกำกับดูแลและควบคุมโดยทั่วไป คณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์มีอำนาจในการกำหนดนโยบายเกี่ยวกับการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์และการออกประกาศต่าง ๆ ตาม พรก.นิติบุคคลเฉพาะกิจฯ โดยมีสำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์เป็นผู้อนุมัติโครงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ ตลอดจนดูแลให้มีการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ให้เป็นไปตามโครงการที่ได้รับอนุมัติ

๕. ความเหมาะสมของหลักเกณฑ์ในการออกกฎหมายลำดับรอง

ได้มีการแก้ไขบทบัญญัติเพื่อให้คณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์มีอำนาจในการออกประกาศกำหนดหลักเกณฑ์และวิธีการที่เป็นรูปแบบการเปิดเผยข้อมูลการโอนสินทรัพย์ที่ภาคเอกชนจะใช้แทนการบอกกล่าวการโอนเป็นหนังสือตามที่กำหนดไว้ในประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ ที่จะเป็นการลดภาระและต้นทุนในการทำธุรกรรมได้

๑๐. การรับฟังความคิดเห็นของหน่วยงานและผู้เกี่ยวข้อง

กระทรวงการคลังได้สอบถามความคิดเห็นของหน่วยงานที่เกี่ยวข้องแล้ว และได้ทำการปรับปรุงร่างพระราชบัญญัติที่เสนอตามข้อสังเกตของหน่วยงานให้เหมาะสมยิ่งขึ้นแล้ว นอกจากนี้ สำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ได้รับฟังความคิดเห็นจากภาคเอกชนที่เกี่ยวข้องด้วยแล้ว

บันทึกวิเคราะห์สรุป
ประกอบร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจ
เพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ.

1. ความเป็นมา

1.1 ธนาคารพัฒนาเอเซียได้ให้ความช่วยเหลือเงินทุนในการจ้างที่ปรึกษาโครงการ Asset Securitization in Thailand เพื่อทำการศึกษาปัญหาและอุปสรรคในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในประเทศไทยและแนวทางแก้ไข ซึ่งสำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ (ก.ล.ต.) ได้พิจารณารายงานผลการศึกษาของที่ปรึกษาโครงการดังกล่าว ประกอบกับประเด็นปัญหาที่ภาคเอกชนได้ให้ความเห็นไว้แล้ว เห็นว่าพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 มีความไม่ชัดเจนในหลายมาตราทำให้เกิดปัญหาการตีความขึ้น อีกทั้งมีบางมาตราที่เป็นอุปสรรคต่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ และบทบัญญัติในปัจจุบันยังไม่ได้รองรับการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในบางลักษณะอย่างครบถ้วน ซึ่งปัญหาดังกล่าวเป็นสาเหตุประการหนึ่งที่ทำให้การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ไม่อาจเกิดขึ้นได้อย่างมีประสิทธิภาพ จึงได้เสนอแก้ไขพระราชกำหนดดังกล่าว

1.2 กระทรวงการคลังได้จัดประชุมร่วมกับสำนักงาน ก.ล.ต. กรมสรรพากร และหน่วยงานภาคเอกชน เพื่อขอรับทราบความคิดเห็นจากภาคเอกชนเกี่ยวกับร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ. ที่สำนักงาน ก.ล.ต. เสนอ รวมทั้งเพื่อรับฟังความเห็นเกี่ยวกับปัญหาอุปสรรคและข้อเสนอแนะด้านอื่น ๆ เกี่ยวกับการทำธุรกรรมการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ ได้แก่ ด้านภาษี และด้านการบัญชี

1.3 สำนักงาน ก.ล.ต. ได้นำข้อเสนอแนะที่ได้รับจากภาคเอกชนรวมทั้งข้อเสนอแนะจากคณะผู้เชี่ยวชาญ (Experts Panel) ที่จัดตั้งขึ้นภายใต้มาตรการริเริ่ม Development of Securitization and Credit Guarantee Markets ในกรอบการประชุมรัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลัง

เอเปคไปพิจารณาและได้ดำเนินการปรับปรุงร่างพระราชบัญญัตินิติบุคคลเฉพาะกิจฯ ตามข้อเสนอแนะดังกล่าว

2. เหตุผลและความจำเป็นในการเสนอร่างกฎหมาย

เนื่องจากการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์เป็นกรณีที่ทำให้เกิดตราสารหนี้ที่เป็นทางเลือกในการลงทุนอีกลักษณะหนึ่งในตลาดตราสารหนี้ การแก้ไขปัญหาและอุปสรรคตามพระราชกฤษฎีกาว่าด้วยหลักเกณฑ์และวิธีการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์จะทำให้การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์สามารถเกิดขึ้นได้อย่างมีประสิทธิภาพ อันจะเป็นการส่งเสริมการพัฒนาตลาดตราสารหนี้ซึ่งเป็นส่วนหนึ่งของตลาดทุน ช่วยให้ผู้ลงทุนมีตราสารทางการเงินที่หลากหลายขึ้น รวมทั้งผู้ประกอบการจะมีทางเลือกในการระดมทุนเพิ่มขึ้น

3. สาระสำคัญของร่างพระราชบัญญัติ

ร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกฤษฎีกาว่าด้วยหลักเกณฑ์และวิธีการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ. มีสาระสำคัญ ดังนี้

3.1 การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในลักษณะที่ใช้สินทรัพย์เป็นหลักประกัน
การกู้ยืมเงินจากนิติบุคคลเฉพาะกิจ (secured loan) (แก้ไขมาตรา 3 และมาตรา 8/1)

สาระสำคัญ : เป็นการขยายขอบเขตการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ให้ครอบคลุมถึงกรณีการจัดรูปแบบการใช้สินทรัพย์เป็นหลักประกันการที่ผู้โอนสินทรัพย์ (originator) กู้ยืมเงินจากนิติบุคคลเฉพาะกิจ (special purpose vehicle : SPV) (secured loan) ได้ด้วย โดยได้แก้ไขดังนี้

1) แก้ไขเพิ่มเติมนิยามการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ให้หมายถึง การรับโอนสินทรัพย์หรือการรับสินทรัพย์ไว้เป็นหลักประกัน และการออกหลักทรัพย์เพื่อจำหน่ายแก่ผู้ลงทุน โดยกำหนดให้ผลประโยชน์ตอบแทนแก่ผู้ถือหลักทรัพย์ขึ้นอยู่กับกระแสรายรับที่เกิดจากสินทรัพย์ที่รับโอนมาหรือกระแสรายรับที่จะได้มาจากสินทรัพย์ที่รับไว้เป็นหลักประกัน (มาตรา 3)

2) เพิ่มเติมบทบัญญัติขึ้นใหม่เพื่อให้คำว่าโอนและรับโอนในมาตราต่าง ๆ หมายความว่ารวมถึงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในลักษณะการให้สินทรัพย์ไว้เป็นหลักประกัน และการรับสินทรัพย์ไว้เป็นหลักประกัน (มาตรา 8)

เหตุผล : เนื่องจากในทางปฏิบัติการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์อาจมีการจัดรูปแบบโดยใช้สินทรัพย์เป็นหลักประกันการที่ originator กู้ยืมเงินจาก SPV (secured loan) ก็ได้ แต่บทบัญญัติที่ใช้บังคับในปัจจุบันรองรับเฉพาะการโอน (transfer) สินทรัพย์จาก originator มายัง SPV เท่านั้น

3.2 การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในสิทธิเรียกร้องที่จะมีในอนาคต (future flow receivable) (มาตรา 3 และมาตรา 21/1)

สาระสำคัญ : เป็นการแก้ไขนิยามของคำว่า สินทรัพย์ ให้มีความชัดเจนขึ้นว่าเป็นสิทธิเรียกร้องที่เกิดขึ้นแล้วในปัจจุบัน (existing receivable) และรวมถึงสิทธิเรียกร้องที่จะมีในอนาคต (future flow receivable) และเพิ่มเติมบทบัญญัติเพื่อรองรับให้ SPV ได้รับความคุ้มครองในการบังคับชำระหนี้จากกระแสเงินสด (cash flow) ที่เกิดจาก future flow receivable ซึ่งเป็นหลักประกันที่รับไว้ในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ไม่ว่ากระแสเงินสดนั้นจะเกิดขึ้นก่อนหรือภายหลังที่ originator ล้มละลายก็ตาม

เหตุผล : เนื่องจากนิยามที่ปรากฏในปัจจุบันมีความคลุมเครือ และมีปัญหาในการตีความว่าครอบคลุม future flow receivable หรือไม่ จึงได้แก้ไขเพื่อให้เกิดความชัดเจนขึ้น

3.3 การจัดตั้งนิติบุคคลเฉพาะกิจแบบหลายชั้น (multi-tier structure) (มาตรา 3)

สาระสำคัญ : เป็นการรองรับการจัดตั้ง SPV แบบหลายชั้น (multi-tier structure) และให้ SPV ทุกชั้นได้รับสิทธิประโยชน์ตามพระราชกำหนดฯ โดยได้เสนอแก้ไขนิยามนิติบุคคลเฉพาะกิจให้หมายความถึงนิติบุคคลซึ่งจัดตั้งขึ้นไม่ว่าช่วงใด ๆ เพื่อประโยชน์ในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ตามพระราชกำหนดฯ นี้

เหตุผล : เพื่อให้มีการจัดตั้ง SPV ได้หลายชั้น เพื่อช่วยทำให้เกิดความยืดหยุ่นในการจัดรูปแบบการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ ตามเหตุผลในทางธุรกิจ (commercial) ในแต่ละกรณีได้

3.4 การจัดตั้งนิติบุคคลเฉพาะกิจในรูปแบบทรัสต์ (มาตรา 3 มาตรา 9 และมาตรา 11)

สาระสำคัญ : เป็นการเพิ่มเติมให้ SPV สามารถจัดตั้งในรูปแบบทรัสต์ได้ด้วย (มาตรา 9) นอกเหนือจากการจัดตั้ง SPV ในรูปของบริษัทจำกัด บริษัทมหาชนจำกัด กองทุนรวม หรือนิติบุคคลอื่นตามที่คณะกรรมการ ก.ล.ต. ประกาศกำหนด โดยร่างพระราชบัญญัติฯ ได้เสนอแก้ไขดังนี้

1) แก้ไขเพิ่มเติมนิยามนิติบุคคลเฉพาะกิจให้หมายความรวมถึงทรัสต์ ซึ่งจัดตั้งขึ้นเพื่อประโยชน์ในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ตามพระราชกำหนดนี้ และกำหนดนิยามทรัสต์ให้หมายถึงทรัสต์ที่ก่อตั้งขึ้นตามกฎหมายที่เกี่ยวกับการจัดตั้งทรัสต์ (มาตรา 3)

2) เพิ่มเติมให้นิติบุคคลเฉพาะกิจอาจจัดตั้งในรูปของบริษัทจำกัด บริษัทมหาชนจำกัด กองทุนรวม ทรัสต์ หรือนิติบุคคลอื่นตามที่คณะกรรมการ ก.ล.ต. ประกาศกำหนด (มาตรา 9) และให้สำนักงาน ก.ล.ต. จัดทะเบียนทรัสต์ตามโครงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ ที่ได้รับอนุมัติแล้วเป็นนิติบุคคลเฉพาะกิจ (มาตรา 11)

เหตุผล : ตามพระราชกำหนดฯ ที่ใช้บังคับในปัจจุบัน กำหนดให้จัดตั้ง SPV ได้เฉพาะในรูปของบริษัทจำกัด บริษัทมหาชนจำกัด กองทุนรวม หรือนิติบุคคลอื่นตามที่คณะกรรมการ ก.ล.ต. ประกาศกำหนด แต่โดยที่หลักกฎหมายของทรัสต์นั้น จะทำให้สินทรัพย์ที่โอนมายัง SPV ไม่ถูกกระทบจากผลของการล้มละลายของ originator จึงควรให้สามารถจัดตั้ง SPV ในรูปของทรัสต์ได้ด้วย และแม้ว่าในปัจจุบันร่างกฎหมายทรัสต์ยังอยู่ในขั้นตอนของการพิจารณาของคณะรัฐมนตรี แต่การกำหนดไว้ในร่างพระราชบัญญัติ นี้ก็เพื่อรองรับกฎหมายที่จะมีผลบังคับใช้ในอนาคต

3.5 การบอกกล่าวการโอนสิทธิเรียกร้อง (มาตรา 15)

สาระสำคัญ : 1) เพิ่มขอบเขตการยกเว้นการบอกกล่าวการโอนสิทธิเรียกร้องในกรณีที่ผู้รับชำระหนี้เดิม (originator) ยังคงทำหน้าที่เป็นตัวแทนเรียกเก็บและรับชำระหนี้แทน SPV ให้ครอบคลุมถึงการบอกกล่าวการนำสิทธิเรียกร้องมาให้เป็นหลักประกันการกู้ยืมเงินจาก SPV จากเดิมที่ยกเว้นเฉพาะการบอกกล่าวการโอนสิทธิเรียกร้อง

2) กำหนดให้การบอกกล่าวการโอนหรือการให้ไว้เป็นหลักประกันในกรณีที่มีการเปลี่ยนตัวแทนเรียกเก็บและรับชำระหนี้เป็นบุคคลอื่นที่ไม่ใช่ผู้รับชำระหนี้เดิมซึ่ง SPV ได้ทำตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่คณะกรรมการ ก.ล.ต. ประกาศกำหนด มีผลผูกพันโดยชอบด้วยกฎหมาย

เหตุผล : 1) เนื่องจากนิยามการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ที่เสนอแก้ไข ประกอบกับร่างพระราชบัญญัติหลักประกันทางธุรกิจ พ.ศ. กำหนดให้สามารถนำสิทธิเรียกร้อง มาเป็นหลักประกันได้ โดยร่างพระราชบัญญัติหลักประกันทางธุรกิจได้กำหนดสิทธิในการยกข้อต่อสู้ ต่อลูกหนี้ไว้เช่นเดียวกับการบอกกล่าวการโอนสิทธิเรียกร้องตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ กล่าวคือ ผู้รับหลักประกันจะยกข้อต่อสู้ได้ต้องมีการบอกกล่าวการนำสิทธิเรียกร้องมาเป็น หลักประกันต่อลูกหนี้แห่งสิทธิแล้ว แต่บทบัญญัติในปัจจุบันของพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจฯ ยกเว้นเฉพาะการบอกกล่าวการโอนสิทธิเรียกร้องตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ ซึ่งยังไม่ ครอบคลุมถึงการบอกกล่าวการนำสิทธิเรียกร้องมาให้เป็นหลักประกันตามร่างพระราชบัญญัติ หลักประกันทางธุรกิจ

2) หากลูกหนี้แห่งสิทธิเรียกร้องมีเป็นจำนวนมาก จะต้องใช้เวลา ในการจัดเตรียมหนังสือบอกกล่าวการโอนหรือการให้เป็นหลักประกัน จึงได้แก้ไขปัญหาเรื่อง ระยะเวลาการจัดทำหนังสือดังกล่าวโดยกำหนดให้คณะกรรมการ ก.ล.ต. มีอำนาจประกาศกำหนด หลักเกณฑ์และวิธีการบอกกล่าวการโอนที่ถือว่าชอบด้วยกฎหมายได้

3.6 การยกเว้นค่าธรรมเนียมการโอนสินทรัพย์ (มาตรา 17)

สาระสำคัญ : เป็นการขยายขอบเขตการยกเว้นค่าธรรมเนียมต่าง ๆ จากเดิมที่ ยกเว้นเฉพาะค่าธรรมเนียมการโอนสินทรัพย์ไปยัง SPV หรือการโอนหลักประกันของสินทรัพย์เท่านั้น ให้ครอบคลุมถึงการโอน underlying asset ของสินทรัพย์ที่โอนไปยัง SPV ด้วย

เหตุผล : เนื่องจากในบางกรณี เช่น กรณีที่สินทรัพย์เป็นสิทธิเรียกร้องในสัญญา เช่าซื้อรถยนต์ อาจมีความจำเป็นต้องโอนกรรมสิทธิ์ในรถยนต์ให้แก่นิติบุคคลเฉพาะกิจด้วย ซึ่งรถยนต์ มิใช่หลักประกันของสินทรัพย์แต่เป็นเพียง underlying ของสินทรัพย์นั้น

3.7 การโอนสิทธิเรียกร้องที่เป็นคดีที่อยู่ในศาล (มาตรา 19 มาตรา 21 และมาตรา 24/1)

สาระสำคัญ : 1) ขยายขอบเขตการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ให้รวมถึง สินทรัพย์ที่เป็นสิทธิเรียกร้องที่เป็นคดีอยู่ในศาลได้ โดยให้ SPV สามารถรับโอนสิทธิเรียกร้องดังกล่าว และให้ SPV สวมสิทธิเป็นคู่ความแทน originator (มาตรา 21)

2) กำหนดให้ originator เข้าสวมสิทธิเป็นคู่ความแทน SPV ได้ ในกรณีที่มีการโอนกลับคืนสินทรัพย์ที่เป็นคดีที่อยู่ในศาลจาก SPV ไปยัง originator สำหรับโครงการ ที่มีข้อกำหนดให้ originator สามารถรับโอนสินทรัพย์จาก SPV กลับคืนไปได้ (มาตรา 19)

3) กำหนดให้การโอนสินทรัพย์ที่อยู่ระหว่างการบังคับคดีจาก SPV กลับคืนไปยัง originator สามารถกระทำได้ตามที่ระบุไว้ในโครงการตามมาตรา 19 และในกรณีที่ ความเป็น SPV สิ้นสุดลงตามมาตรา 24 วรรคสอง และให้ originator เข้าสวมสิทธิเป็นเจ้าหนี้ตาม คำพิพากษาแทน SPV (มาตรา 24/1)

เหตุผล : เนื่องจากปัจจุบันมีสินทรัพย์ที่อยู่ระหว่างการฟ้องคดีเป็นจำนวนมาก และหากมีการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในสินทรัพย์ดังกล่าวได้ ก็จะช่วยให้สถาบัน การเงินที่เป็นเจ้าของสินทรัพย์ดังกล่าวมีสภาพคล่องมากขึ้น อีกทั้งยังทำให้ปริมาณหนี้เสียในบัญชีของ สถาบันการเงินลดลง อย่างไรก็ตาม การโอนสิทธิเรียกร้องที่มีการฟ้องคดีอยู่นั้นไม่อาจดำเนินการได้ เพราะศาลฎีกาได้เคยวินิจฉัยว่าเป็นการค้าความซึ่งขัดต่อความสงบเรียบร้อยและศีลธรรมอันดีต่อ ประชาชน จึงควรเพิ่มบทบัญญัติให้ SPV รับโอนสินทรัพย์ดังกล่าวได้ ซึ่งถ้อยคำในบทบัญญัติที่เสนอ มีลักษณะเดียวกับบทบัญญัติตามมาตรา 7 แห่งพระราชกำหนดบริษัทบริหารสินทรัพย์ พ.ศ. 2541 รวมทั้งควรอนุญาตให้สามารถโอนสินทรัพย์ดังกล่าวกลับไปยัง originator ได้

3.8 การยกเลิกการกำหนดให้ผู้ถือหลักทรัพย์ของนิติบุคคลเฉพาะกิจเป็นเจ้าหนี้ บุริมสิทธิพิเศษเหนือสินทรัพย์ที่รับโอนมาก่อนเจ้าหนี้อื่น (มาตรา 21)

สาระสำคัญ : เป็นการยกเลิกบทบัญญัติเดิมที่กำหนดให้ผู้ถือหลักทรัพย์ของ SPV มีฐานะเป็นเจ้าหนี้บุริมสิทธิพิเศษเหนือสินทรัพย์ที่ SPV รับโอนมา โดยให้มีสิทธิได้รับชำระ หนี้จากสินทรัพย์นั้นในลำดับก่อนบุริมสิทธิอื่น และให้ผู้ถือหลักทรัพย์มีฐานะเป็นเจ้าหนี้มีประกัน ตามกฎหมายว่าด้วยล้มละลาย

ทั้งนี้ การยกเลิกมาตรานี้จะไม่ส่งผลกระทบต่อสิทธิของผู้ถือหลักทรัพย์ของ SPV เพราะหากผู้ถือหลักทรัพย์ต้องการจะมีสิทธิเหนือกระแสรายรับที่เกิดจากสิทธิเรียกร้องดีกว่า ผู้ให้บริการดังกล่าวโดยผู้ให้บริการดังกล่าวยินยอม ก็อาจทำได้โดยนำกระแสรายรับที่เกิดจากสิทธิ เรียกร้องให้ไว้เป็นประกันแก่ผู้ถือหลักทรัพย์ของนิติบุคคลเฉพาะกิจ

เหตุผล : เนื่องจากบทบัญญัติในปัจจุบันทำให้บุคคลต่าง ๆ ที่ให้บริการแก่ SPV เช่น ตัวแทนเรียกเก็บและรับชำระหนี้ (servicing agent) คู่สัญญาธุรกรรมแลกเปลี่ยนเงินตรา (currency swap counter party) รวมทั้ง liquidity provider (ผู้ชำระเงินสำรองไว้ในกรณี SPV มีปัญหาขาดสภาพคล่อง) ไม่ประสงค์จะเข้ามาให้บริการแก่ SPV เพราะการได้รับค่าบริการของบุคคลเหล่านั้นเมื่อเทียบกับสิทธิของผู้ถือหลักทรัพย์ของ SPV เหนือกระแสรายรับที่เกิดขึ้นจากสิทธิเรียกร้องจะอยู่ในฐานะที่ด้อยกว่า ซึ่งการที่ผู้ให้บริการดังกล่าวไม่ประสงค์จะเข้ามาให้บริการจะเป็นผลให้การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ไม่อาจเกิดขึ้นได้

3.9 การกำหนดลักษณะการโอนสินทรัพย์ที่จะไม่ถูกเพิกถอนการฉ้อฉลตามที่กำหนดไว้ในประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์และกฎหมายว่าด้วยล้มละลาย (มาตรา 20)

สาระสำคัญ : เป็นการแก้ไขมาตรา 20 แห่งพระราชกำหนดฯ ซึ่งได้รับผลกระทบจากการแก้ไขพระราชบัญญัติล้มละลาย เมื่อปี 2542 โดยกำหนดกำหนดให้การโอนสินทรัพย์จากผู้จำหน่ายสินทรัพย์ไปยังนิติบุคคลเฉพาะกิจด้วยมูลค่าทางบัญชี หรือมูลค่าสุทธิทางบัญชี หรือมูลค่ายุติธรรม มิให้ถือว่าเป็นการโอนโดยมีค่าตอบแทนน้อยเกินสมควร หรือทำให้เจ้าหน้าที่ของผู้จำหน่ายสินทรัพย์เสียเปรียบ

เหตุผล : 1) การกำหนดสาระของมาตรา 20 ดังเช่นปัจจุบันไม่ได้ช่วยให้เกิดประโยชน์ต่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์เพราะถ้อยคำไม่ชัดเจนและคลุมเครือ จึงไม่อาจปฏิบัติได้

2) มาตรา 114 แห่งพระราชบัญญัติล้มละลาย พ.ศ. 2487 ที่กล่าวอ้างถึงในมาตรา 20 ที่ใช้บังคับในปัจจุบันได้มีการแก้ไขเมื่อปี 2542 ซึ่งเนื้อหาได้ถูกแก้ไขเปลี่ยนแปลงไปโดยไม่ได้คงสาระเดิมไว้

3) รูปแบบการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในบางกรณีอาจมีลักษณะที่เข้าข้อสันนิษฐานตามมาตรา 114 แห่งพระราชบัญญัติล้มละลายที่แก้ไขใหม่ โดยที่รูปแบบดังกล่าวมิได้มีวัตถุประสงค์เพื่อเป็นการฉ้อฉลเจ้าหน้าที่ของ originator ดังนั้น เพื่อไม่ให้เกิดการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ได้รับผลกระทบจากข้อสันนิษฐานตามมาตรา 114 ดังกล่าว จึงได้เปลี่ยนแปลงสาระในมาตรา 20 ใหม่

3.10 การกำหนดมาตรการลงโทษบุคคลที่แสวงหาผลประโยชน์โดยมิได้มุ่งหมายที่จะทำการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์อย่างแท้จริง (มาตรา 22)

สาระสำคัญ : แก่ไขบทกำหนดโทษในกรณีที่สำนักงาน ก.ล.ต. พบว่า มีการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในลักษณะที่เป็นการแสวงหาประโยชน์โดยมิได้มุ่งหมายที่จะทำการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์อย่างแท้จริง โดยกำหนดให้สำนักงาน ก.ล.ต. มีอำนาจเพิกถอนการจดทะเบียน SPV นั้นได้ และให้ SPV หรือ originator แล้วแต่กรณี ชดใช้เงินเป็นจำนวนสองเท่าของจำนวนเงินที่ได้รับยกเว้นค่าธรรมเนียมต่าง ๆ ในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ตามกฎหมายนี้คืนให้แก่สำนักงาน ก.ล.ต. ทั้งนี้ จำนวนเงินที่ชดใช้คืนดังกล่าวต้องมีจำนวนไม่น้อยกว่าห้าแสนบาท และเงินชดใช้นั้นให้ตกเป็นรายได้ของแผ่นดิน

เหตุผล : เนื่องจาก SPV เป็นเพียงกลไกในการแปลงสินทรัพย์ของ originator ดังนั้น originator ซึ่งเป็นผู้ที่แสวงหาประโยชน์จึงควรเป็นผู้รับผิดชอบในการชดใช้เงินคืน นอกจากนี้ มาตรการลงโทษที่กำหนดไว้ในปัจจุบันยังไม่มีประสิทธิภาพเพียงพอที่จะป้องกันไม่ให้บุคคลแสวงหาผลประโยชน์จากพระราชกำหนดฯ นี้ จึงได้ปรับปรุงมาตรา 22 เสียใหม่ โดยใช้แนวคิดตามมาตรา 242 และมาตรา 296 แห่งพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 ในเรื่องการเรียกคืนผลประโยชน์ในการซื้อขายหลักทรัพย์โดยใช้ข้อมูลภายใน (insider trading) เป็นแนวทาง

3.11 การเลิกนิติบุคคลเฉพาะกิจต้องได้รับความยินยอมจากผู้ถือหลักทรัพย์ โดยการคำนวณเสี่ยงของผู้ถือหลักทรัพย์อิงกับจำนวนหลักทรัพย์ที่ยังคงอยู่ทั้งหมด (มาตรา 23)

สาระสำคัญ : เป็นการเปลี่ยนแปลงฐานในการคำนวณเสี่ยงของผู้ถือหลักทรัพย์ ในการให้เลิก SPV จากเดิมที่กำหนดไว้ว่าจะต้องได้รับความยินยอมจากผู้ถือหลักทรัพย์ซึ่งถือหลักทรัพย์เกินกว่ากึ่งหนึ่งของจำนวนหลักทรัพย์ที่จำหน่ายได้แล้วทั้งหมด เป็นคำนวณจากจำนวนหลักทรัพย์ที่ยังคงอยู่ทั้งหมด (outstanding)

เหตุผล : เนื่องจากบทบัญญัติในปัจจุบันกำหนดให้การคำนวณเสี่ยงผู้ถือหลักทรัพย์อิงอยู่กับจำนวนหลักทรัพย์ที่จำหน่ายได้แล้วทั้งหมด ซึ่งไม่เหมาะสมเพราะในวันที่คำนวณเสี่ยงของผู้ถือหลักทรัพย์นั้น หลักทรัพย์บางส่วนได้ถูกไถ่ถอนไปแล้ว ดังนั้น ในการคำนวณเสี่ยงของผู้ถือหลักทรัพย์จึงควรคำนวณบนฐานของจำนวนหลักทรัพย์ที่ยังคงอยู่ทั้งหมดจะเหมาะสมกว่า

3.12 การกำหนดสิทธิประโยชน์ในการโอนสินทรัพย์จาก SPV กลับคืนไปยัง

originator (มาตรา 24 วรรคสอง)

สาระสำคัญ : กำหนดให้นำบทบัญญัติที่ให้สิทธิประโยชน์กับการโอนสินทรัพย์จาก originator ไปยัง SPV มาใช้บังคับกับการโอนกลับคืนสินทรัพย์จาก SPV ไปยัง originator ในโครงการที่มีข้อกำหนดให้ originator รับโอนสินทรัพย์จาก SPV กลับคืนไปได้ ตามมาตรา 19 และในกรณีที่ความเป็น SPV สิ้นสุดลงตามมาตรา 24 วรรคสอง โดยสิทธิประโยชน์ดังกล่าว ได้แก่ การยกเว้นการบอกกล่าวการโอนการกำหนดให้หลักประกันในสินทรัพย์ที่มีใช้สิทธิจำนอง สิทธิจำนำ ให้ตกแก่ผู้รับโอนทุกช่วง การยกเว้นค่าธรรมเนียมการโอน และการเข้าเป็นคู่ความแทน SPV ในกรณีที่สินทรัพย์ที่โอนเป็นคดีอยู่ในศาล

เหตุผล : เนื่องจากตามโครงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์กำหนดว่าในกรณีที่ความเป็น SPV สิ้นสุดลง ให้โอนสินทรัพย์คงเหลือกลับคืนไปยัง originator ดังนั้น ในการโอนกลับคืนสินทรัพย์ดังกล่าวควรได้รับสิทธิประโยชน์ในทำนองเดียวกับการโอนสินทรัพย์จาก originator ไปยัง SPV ในตอนเริ่มต้นโครงการ

4. ความจำเป็นเร่งด่วน

ปัจจุบันตลาดทุนได้มีบทบาทสำคัญต่อการพัฒนาเศรษฐกิจของประเทศเป็นอย่างมาก โดยเป็นช่องทางในการระดมเงินทุนจากผู้ลงทุนทั้งในและต่างประเทศให้แก่ผู้ประกอบการที่ต้องการเงินทุนเพื่อการขยายกิจการ ซึ่งจะมีผลดีต่อเนื่องไปทั้งภาคเศรษฐกิจและสังคม ในอีกด้านหนึ่งก็จะเป็นแหล่งออมเงินที่สำคัญสำหรับประชาชนอีกแหล่งหนึ่งนอกเหนือจากสถาบันการเงินที่ปัจจุบันอยู่ในภาวะที่กำลังปรับตัว โดยเหตุที่ตลาดทุนมีความสำคัญต่อการพัฒนาเศรษฐกิจของประเทศดังกล่าว จึงจำเป็นต้องมีกฎหมายที่รองรับและให้ความสะดวกแก่ธุรกรรมที่เกิดขึ้นในตลาดทุน และโดยที่มีนโยบายเร่งด่วนที่ต้องการส่งเสริมให้ตลาดตราสารหนี้ซึ่งเป็นส่วนหนึ่งของตลาดทุนมีบทบาทสำคัญต่อการฟื้นฟูและพัฒนาเศรษฐกิจของประเทศ จึงมีความจำเป็นเร่งด่วนที่จะต้องแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกฤษฎีกาฉบับบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 ในส่วนที่จะส่งเสริมการระดมทุนโดยการออกตราสารหนี้และการทำนิติกรรมที่เกี่ยวข้องกับตราสารหนี้

5. ความเกี่ยวข้องกับกฎหมายอื่น

การแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 ได้มีการวางหลักพิเศษหรือยกเว้นพระราชบัญญัติล้มละลาย พ.ศ. 2483 รวมทั้งร่างพระราชบัญญัติหลักประกันทางธุรกิจ พ.ศ. ซึ่งขณะนี้อยู่ในระหว่างการพิจารณาของคณะกรรมการร่างกฎหมาย สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

กระทรวงการคลัง

มีนาคม 2550

ตารางเปรียบเทียบการแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจฯ

	บทบัญญัติปัจจุบัน	บทบัญญัติที่เสนอแก้ไขเพิ่มเติม	เหตุผล
1.	มาตรา 3 นิยาม “การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์” หมายความว่า การรับโอนสินทรัพย์และการออก หลักทรัพย์จำหน่ายแก่ผู้ลงทุนโดยกำหนดให้ ผลประโยชน์ตอบแทนแก่ผู้ถือหลักทรัพย์ขึ้นอยู่กับ กระแสรายรับที่เกิดจากสินทรัพย์ที่รับโอนมา	“การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์” หมายความว่า การรับโอนสินทรัพย์หรือรับสินทรัพย์ ไว้เป็นหลักประกัน และการออกหลักทรัพย์จำหน่ายแก่ ผู้ลงทุนโดยกำหนดให้ผลประโยชน์ตอบแทนแก่ผู้ถือ หลักทรัพย์ขึ้นอยู่กับกระแสรายรับที่เกิดจากสินทรัพย์ ที่รับโอนมาหรือกระแสรายรับที่จะได้มาจากสินทรัพย์ ที่รับไว้เป็นหลักประกัน	เนื่องจากในทางปฏิบัติการแปลงสินทรัพย์เป็น หลักทรัพย์อาจมีการจัดรูปแบบโดยการใช้สินทรัพย์ เป็นหลักประกันการที่ originator ถูยืมเงินจาก SPV (secured loan) ก็ได้ แต่บทบัญญัติที่มีอยู่ปัจจุบันรองรับ ให้มีการจัดรูปแบบไว้เฉพาะการโอน (transfer) สินทรัพย์จาก originator มายัง SPV เท่านั้น จึงทำให้ บทบัญญัติปัจจุบันยังไม่สามารถรองรับการจัด รูปแบบที่เป็น secured loan ได้
2.	มาตรา 3 นิยาม “สินทรัพย์” หมายความว่า สิทธิเรียกร้องหรือ สิทธิอื่นใดที่ก่อให้เกิดกระแสรายรับขึ้นในอนาคต ไม่ว่ารายรับนั้นจะมีความแน่นอนหรือไม่ก็ตาม เช่น สัญญาให้กู้ยืมเพื่อที่อยู่อาศัย หรือสิทธิตาม สัมปทานสร้างถนนเก็บค่าผ่านทาง	“สินทรัพย์” หมายความว่า สิทธิเรียกร้อง และ ให้หมายความรวมถึงสิทธิเรียกร้องที่จะมีในอนาคตด้วย	ในชั้นยกร่างพระราชกำหนดฯ ในปี 2540 ประสงค์จะให้มีการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ใน สิทธิเรียกร้องที่มีอยู่แล้ว (existing receivable) และ สิทธิเรียกร้องที่จะมีขึ้นในอนาคต (future flow receivable) แต่ถ้อยคำในนิยามที่ปรากฏอยู่ในปัจจุบัน มีความคลุมเครือไม่ชัดเจน จึงทำให้การตีความได้ว่า นิยาม “สินทรัพย์” มิได้มีความหมายถึง future flow receivable ด้วย
3.	มาตรา 3 นิยาม “นิติบุคคลเฉพาะกิจ” หมายความว่า นิติบุคคล ซึ่งจัดตั้งขึ้นเพื่อดำเนินการแปลงสินทรัพย์เป็น หลักทรัพย์ตามพระราชกำหนดนี้	“นิติบุคคลเฉพาะกิจ” หมายความว่า นิติบุคคล ซึ่งจัดตั้งขึ้นไม่ว่าช่วงใด ๆ เพื่อประโยชน์ในการแปลง สินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ตามพระราชกำหนดนี้ และให้ หมายความรวมถึงทรัสต์ซึ่งตั้งขึ้นเพื่อการดังกล่าวด้วย ทั้งนี้ ที่มีลักษณะอย่างใดอย่างหนึ่งดังนี้	เพื่อรองรับการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ โดยให้มีการตั้ง SPV หลายชั้น (multi-tier structures) และให้ SPV ทุกชั้นได้รับสิทธิประโยชน์ตามพระราช กำหนดฯ รูปแบบการจัดตั้ง SPV หลายชั้นเป็นรูปแบบ ที่ประเทศสหรัฐอเมริกาใช้เพื่อแก้ปัญหาเรื่องการโอน

	บทบัญญัติปัจจุบัน	บทบัญญัติที่เสนอแก้ไขเพิ่มเติม	เหตุผล
		(1) นิติบุคคลหรือทรัสต์ซึ่งออกหลักทรัพย์ตามโครงการ (2) นิติบุคคลหรือทรัสต์ซึ่งรับโอนหลักทรัพย์หรือรับสิทธิในหลักทรัพย์ไว้เป็นหลักประกันเพื่อโอนหลักทรัพย์หรือให้สิทธิในหลักทรัพย์ไว้เป็นหลักประกันให้แก่นิติบุคคลหรือทรัสต์ตาม (1) (3) นิติบุคคลหรือทรัสต์ซึ่งรับโอนหลักทรัพย์หรือรับสิทธิในหลักทรัพย์ไว้เป็นหลักประกันไม่ว่าช่วงใด ๆ โดยมีวัตถุประสงค์ให้มีการโอนหลักทรัพย์หรือให้สิทธิในหลักทรัพย์ไว้เป็นหลักประกันต่อ ๆ ไปเพื่อให้นิติบุคคลหรือทรัสต์ตาม (2) สามารถโอนหลักทรัพย์หรือให้สิทธิในหลักทรัพย์ไว้เป็นหลักประกัน ให้แก่นิติบุคคลหรือทรัสต์ตาม (1) ได้	สินทรัพย์จาก originator ไปยัง SPV ซึ่งถูกถือหุ้โดย originator ในลักษณะเป็น wholly own กรณีเช่นนี้ จะถูกพิจารณาว่าไม่ใช่ลักษณะของการขายที่แท้จริง (true sale) เพราะศาลจะนำหลักกฎหมายล้มละลาย ที่เรียกว่า substantive consolidation มาใช้ อันเป็นผลให้มีการรวมทรัพย์สินของ SPV เข้าเป็นทรัพย์สินของ originator เมื่อ originator ล้มละลาย เพื่อแก้ไขมิให้มีการนำหลักดังกล่าวมาใช้ จึงมีการจัดตั้ง SPV ขึ้นหลายชั้น อย่างไรก็ตาม กฎหมายล้มละลายของไทย แม้จะยังไม่ได้รับรองหลัก substantive consolidation ไว้ แต่การแก้ไขพระราชกำหนดฯ เพื่อให้มีการจัดตั้งนิติบุคคลเฉพาะกิจได้หลายชั้นจะช่วยทำให้เกิดความยืดหยุ่นในการจัดรูปแบบการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ ตามเหตุผลในทาง commercial ในแต่ละกรณีได้
4.	-	มาตรา 3 เสนอนิยาม “ทรัสต์” หมายความว่า ทรัสต์ที่ก่อตั้งขึ้นตามกฎหมายที่เกี่ยวกับการจัดตั้งทรัสต์	เพื่อให้ทราบความหมายของคำว่าทรัสต์ซึ่งเป็นคำใหม่ที่เพิ่มเติมให้นิติบุคคลเฉพาะกิจจัดตั้งในรูปทรัสต์ได้ตามที่กำหนดไว้ในมาตรา 9 และนิยาม “นิติบุคคลเฉพาะกิจ”
5.	-	มาตรา 8/1 คำว่า “โอน” ในมาตรา 16 มาตรา 17 มาตรา 18 มาตรา 19 และมาตรา 20 ให้หมายความว่า รวมถึงการให้ไว้เป็นหลักประกันด้วย และคำว่า “รับโอน” ในมาตรา 12(1) และมาตรา 24 ให้หมายความว่า รวมถึงการรับไว้เป็นหลักประกันด้วย	เป็นการเพิ่มบทบัญญัติขึ้นใหม่เพื่อให้คำว่า “โอน” และ “รับโอน” ในมาตราต่าง ๆ ในพระราชกำหนดฯ มีความหมายรวมถึงการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในลักษณะเป็นการให้สิทธิในหลักทรัพย์ไว้เป็นหลักประกันและเป็นการเพิ่มบทบัญญัติให้สอดคล้องกับการแก้ไขนิยาม “การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์”

	บทบัญญัติปัจจุบัน	บทบัญญัติที่เสนอแก้ไขเพิ่มเติม	เหตุผล
6.	มาตรา 9 นิติบุคคลเฉพาะกิจอาจจัดตั้งในรูปของบริษัทจำกัด บริษัทมหาชนจำกัด กองทุนรวม หรือนิติบุคคลอื่นตามที่คณะกรรมการ ก.ล.ต. ประกาศกำหนด	มาตรา 9 นิติบุคคลเฉพาะกิจอาจตั้งในรูปของบริษัทจำกัด บริษัทมหาชนจำกัด กองทุนรวม ทรัสต์ หรือนิติบุคคลอื่นตามที่คณะกรรมการ ก.ล.ต. ประกาศกำหนด	เพื่อให้ SPV สามารถจัดตั้งในรูปทรัสต์ได้ซึ่งในต่างประเทศมีหลักกฎหมายเรื่องทรัสต์ที่ถือว่าทรัพย์สินในกองทรัสต์จะไม่อยู่ภายใต้บังคับชำระหนี้โดยเจ้าหนี้ของทรัสต์ ดังนั้น หากมีการจัดตั้ง SPV ในรูปทรัสต์ หลักดังกล่าวจะถูกนำมาใช้ ซึ่งจะทำให้สินทรัพย์ที่โอนมายัง SPV ที่ตั้งในรูปทรัสต์จะไม่ถูกกระทบจากผลของการล้มละลายของ originator หรือทรัสต์
7.	มาตรา 11 เมื่อสำนักงาน ก.ล.ต. ได้อนุมัติโครงการใดแล้ว (1) ถ้าเป็นกรณีของนิติบุคคลเฉพาะกิจที่เป็นบริษัทจำกัดหรือบริษัทมหาชนจำกัด ให้สำนักงาน ก.ล.ต. จดทะเบียนรับบริษัทจำกัดหรือบริษัทมหาชนจำกัดตามโครงการนั้นเป็นนิติบุคคลเฉพาะกิจ และให้ถือว่านิติบุคคลเฉพาะกิจนั้นได้รับอนุญาตให้เสนอขายหลักทรัพย์ที่ออกใหม่ และสามารถดำเนินการเสนอขายหลักทรัพย์ตามกฎหมายว่าด้วยหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ต่อไปได้ (2) ถ้าเป็นกรณีของนิติบุคคลเฉพาะกิจที่เป็นกองทุนรวม ให้บริษัทหลักทรัพย์ตามที่ระบุในโครงการจัดให้มีผู้ดูแลผลประโยชน์ของกองทุนรวม และสามารถดำเนินการเสนอขายหน่วยลงทุนแก่ประชาชนและจดทะเบียนกองทุนรวมตามกฎหมายว่าด้วยหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ต่อไปได้	มาตรา 11 เมื่อสำนักงาน ก.ล.ต. ได้อนุมัติโครงการใดแล้ว (1) ถ้าเป็นกรณีของนิติบุคคลเฉพาะกิจที่เป็นบริษัทจำกัดหรือบริษัทมหาชนจำกัด ให้สำนักงาน ก.ล.ต. จดทะเบียนรับบริษัทจำกัดหรือบริษัทมหาชนจำกัดตามโครงการนั้นเป็นนิติบุคคลเฉพาะกิจ และให้ถือว่านิติบุคคลเฉพาะกิจนั้นได้รับอนุญาตให้เสนอขายหลักทรัพย์ที่ออกใหม่ และสามารถดำเนินการเสนอขายหลักทรัพย์ตามกฎหมายว่าด้วยหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ต่อไปได้ (2) ถ้าเป็นกรณีของนิติบุคคลเฉพาะกิจที่เป็นกองทุนรวม ให้บริษัทหลักทรัพย์ตามที่ระบุในโครงการจัดให้มีผู้ดูแลผลประโยชน์ของกองทุนรวม และสามารถดำเนินการเสนอขายหน่วยลงทุนแก่ประชาชน และจดทะเบียนกองทุนรวมตามกฎหมายว่าด้วยหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ต่อไปได้	เพื่อให้สำนักงานจดทะเบียนทรัสต์หรือนิติบุคคลอื่นเป็นนิติบุคคลเฉพาะกิจ เพื่อให้สอดคล้องกับการแก้ไขในมาตรา 9 ที่ให้มีการจัดตั้งนิติบุคคลเฉพาะกิจในรูปทรัสต์ได้ อีกทั้งตามบทบัญญัติปัจจุบันยังมิได้กำหนดการจดทะเบียนนิติบุคคลอื่น ๆ ที่มีใช้บริษัทจำกัด บริษัทมหาชนจำกัด และกองทุนรวมให้เป็นนิติบุคคลเฉพาะกิจได้ จึงเพิ่มเติม (3) ให้ครอบคลุมการจดทะเบียนนิติบุคคลอื่น ๆ เป็นนิติบุคคลเฉพาะกิจด้วย

	บทบัญญัติปัจจุบัน	บทบัญญัติที่เสนอแก้ไขเพิ่มเติม	เหตุผล
	ในการจดทะเบียนเป็นกองทุนรวม ให้สำนักงาน ก.ล.ต. รับจดทะเบียนการเป็นนิติบุคคลเฉพาะกิจ พร้อมกันด้วย ในการดำเนินการแปลงสินทรัพย์เป็น หลักทรัพย์ ให้คณะกรรมการ ก.ล.ต. มีอำนาจประกาศ กำหนดให้ปฏิบัติแตกต่างไปจากที่กำหนดไว้ใน กฎหมายว่าด้วยหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ได้	ในการจดทะเบียนเป็นกองทุนรวม ให้สำนักงาน ก.ล.ต. รับจดทะเบียนการเป็นนิติบุคคลเฉพาะกิจพร้อมกันด้วย (3) ถ้าเป็นกรณีของนิติบุคคลเฉพาะกิจที่เป็น ทรัสต์หรือที่เป็นนิติบุคคลอื่น ให้สำนักงาน ก.ล.ต. จดทะเบียนรับทรัสต์หรือนิติบุคคลอื่นตามโครงการนั้น เป็นนิติบุคคลเฉพาะกิจ ในการดำเนินการแปลงสินทรัพย์เป็น หลักทรัพย์ ให้คณะกรรมการ ก.ล.ต. มีอำนาจประกาศ กำหนดให้ปฏิบัติแตกต่างไปจากที่กำหนดไว้ใน กฎหมายว่าด้วยหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ได้	
8	มาตรา 15 ในกรณีการรับโอนสินทรัพย์ที่เป็น สิทธิเรียกร้อง โดยให้ผู้รับชำระหนี้เดิมเป็นตัวแทน เรียกเก็บและรับชำระหนี้ที่เกิดขึ้น การโอนสิทธิ เรียกร้องดังกล่าวเป็นอันชอบด้วยกฎหมายโดยไม่ต้อง บอกกล่าวการโอนไปยังลูกหนี้ตามบทบัญญัติ มาตรา 306 แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ แต่ไม่กระทบกระเทือนสิทธิของลูกหนี้ที่จะยกข้อต่อสู้ ตามมาตรา 308 วรรคสอง แห่งประมวลกฎหมายแพ่ง และพาณิชย์	มาตรา 15 ในกรณีที่การรับโอนหรือรับไว้ เป็นหลักประกันซึ่งสินทรัพย์ในการแปลงสินทรัพย์ เป็นหลักทรัพย์ โดยให้ผู้รับชำระหนี้เดิมเป็นตัวแทน เรียกเก็บและรับชำระหนี้ที่เกิดขึ้น ให้การโอนหรือ การให้ไว้เป็นหลักประกันดังกล่าวได้รับยกเว้น ไม่จำเป็นต้องบอกกล่าวการโอนหรือการให้ไว้เป็น หลักประกันตามกฎหมายว่าด้วยการนั้น โดยนิติบุคคล เฉพาะกิจสามารถเรียกร้องสิทธิต่อลูกหนี้แห่งสินทรัพย์ ที่รับโอนมาหรือรับไว้เป็นหลักประกันได้ แต่ไม่ กระทบกระเทือนข้อต่อสู้อื่นของลูกหนี้ที่สามารถ ยกขึ้นต่อสู้นิติบุคคลเฉพาะกิจ	1. เนื่องจากนิยามการแปลงสินทรัพย์เป็น หลักทรัพย์ที่เสนอแก้ไขประกอบกับร่างพระราช บัญญัติหลักประกันทางธุรกิจ พ.ศ. กำหนดให้ สามารถนำสิทธิเรียกร้องมาเป็นหลักประกันได้ โดยร่างพระราชบัญญัติหลักประกันทางธุรกิจฯ ได้กำหนดสิทธิในการยกข้อต่อสู้ต่อลูกหนี้ไว้ เช่นเดียวกับการบอกกล่าวการโอนสิทธิเรียกร้อง ตามมาตรา 306 แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและ พาณิชย์ กล่าวคือ ผู้รับหลักประกันจะยกข้อต่อสู้ได้ ต้องมีการบอกกล่าวการนำสิทธิเรียกร้องมาเป็น หลักประกันต่อลูกหนี้แห่งสิทธิแล้ว ในขณะที่

	บทบัญญัติปัจจุบัน	บทบัญญัติที่เสนอแก้ไขเพิ่มเติม	เหตุผล
	ให้ตัวแทนเรียกเก็บและรับชำระหนี้ตามวรรคหนึ่งมีหน้าที่เก็บรักษามูลหนี้และรายชื่อลูกหนี้ตามสินทรัพย์ที่โอนไปแล้วนั้นไว้เป็นบัญชีเฉพาะ และให้ลูกหนี้มีสิทธิตรวจสอบบัญชีรายชื่อของตนได้ ในกรณีที่มีการเปลี่ยนตัวแทนเรียกเก็บและรับชำระหนี้เป็นบุคคลอื่นใดที่มีใช้ผู้รับชำระหนี้เดิม ให้นิติบุคคลเฉพาะกิจบอกกล่าวการโอนสิทธิเรียกร้องนั้นไปยังลูกหนี้นับตั้งแต่วันที่ได้มีการเปลี่ยนแปลงตัวแทนเรียกเก็บและรับชำระหนี้ เว้นแต่การเปลี่ยนตัวแทนนั้นเป็นไปโดยผลของกฎหมาย อันเนื่องมาจากการควบกิจการของบุคคลดังกล่าว	ให้ตัวแทนเรียกเก็บและรับชำระหนี้ตามวรรคหนึ่งมีหน้าที่เก็บรักษามูลหนี้และรายชื่อลูกหนี้ตามสินทรัพย์ที่โอนไปแล้วนั้นไว้เป็นบัญชีเฉพาะ และให้ลูกหนี้มีสิทธิตรวจสอบบัญชีรายชื่อของตนได้ ในกรณีที่มีการเปลี่ยนตัวแทนเรียกเก็บและรับชำระหนี้เป็นบุคคลอื่นใดที่มีใช้ผู้รับชำระหนี้เดิม ให้นิติบุคคลเฉพาะกิจบอกกล่าวการโอนหรือการให้ไว้เป็นหลักประกันนั้นไปยังลูกหนี้ นับตั้งแต่วันที่ได้มีการเปลี่ยนแปลงตัวแทนเรียกเก็บและรับชำระหนี้ เว้นแต่การเปลี่ยนตัวแทนนั้นเป็นไปโดยผลของกฎหมายอันเนื่องมาจากการควบกิจการของบุคคลดังกล่าว การบอกกล่าวการโอนหรือการให้ไว้เป็นหลักประกันตามวรรคสาม หากได้กระทำได้ตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่คณะกรรมการ ก.ล.ด. ประกาศกำหนด ให้ถือว่าเป็นการบอกกล่าวการโอนหรือการให้ไว้เป็นหลักประกันโดยชอบด้วยกฎหมายแล้ว	บทบัญญัติปัจจุบันของพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจฯ ยกเว้นเฉพาะวิธีการบอกกล่าวการโอนสิทธิเรียกร้องตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ ซึ่งยังไม่ครอบคลุมถึงการบอกกล่าวการนำสิทธิเรียกร้องมาให้เป็นหลักประกันตามร่างพระราชบัญญัติหลักประกันทางธุรกิจฯ ด้วย 2. เพิ่มบทบัญญัติวรรคสอง เพื่อรองรับให้ SPV สามารถบอกกล่าวการโอนไปยังลูกหนี้ในกรณีที่มีการเปลี่ยน servicing agent มีความสะดวกมากขึ้น โดยไม่ต้องถูกบังคับตาม ป.พ.พ. ที่กำหนดให้ต้องบอกกล่าวการโอนไปยังลูกหนี้ด้วยวิธีการทำเป็นหนังสือ

	บทบัญญัติปัจจุบัน	บทบัญญัติที่เสนอแก้ไขเพิ่มเติม	เหตุผล
9	มาตรา 17 การโอนสินทรัพย์ที่มีสิทธิจำนอง สิทธิจำนำ หรือมีหลักประกันอย่างอื่นตามโครงการ ที่ได้รับอนุมัติ ให้ได้รับยกเว้นค่าธรรมเนียมต่าง ๆ ไม่ว่าจะกำหนดในกฎหมายใดบรรดาที่เกิดขึ้นเนื่อง ในการโอนสินทรัพย์หรือการโอนหลักประกันของ สินทรัพย์ดังกล่าว	มาตรา 17 การโอนสินทรัพย์ที่มีสิทธิจำนอง สิทธิจำนำ หรือมีหลักประกันอย่างอื่นตามโครงการ ที่ได้รับอนุมัติ ให้ได้รับยกเว้นค่าธรรมเนียมต่าง ๆ ไม่ว่าจะกำหนดในกฎหมายใดบรรดาที่เกิดขึ้นเนื่อง ในการโอนสินทรัพย์หรือการโอนหลักประกันของ สินทรัพย์ดังกล่าว ในกรณีที่เป็นการโอนสินทรัพย์ที่เกิดจาก สัญญาต่างตอบแทน หากตามโครงการที่ได้รับอนุมัติ กำหนดให้ต้องมีการ โอนทรัพย์สินให้นิติบุคคล เฉพาะกิจเพื่อให้นิติบุคคลเฉพาะกิจปฏิบัติการชำระหนี้ โดยการส่งมอบทรัพย์สินนั้นให้แก่ลูกหนี้ตามสิทธิ เรียกร้องที่นิติบุคคลเฉพาะกิจรับโอนมา หากการ โอน ทรัพย์สินนั้นมีค่าธรรมเนียมการโอนเกิดขึ้น ให้ได้รับ ยกเว้นค่าธรรมเนียมดังกล่าว	เนื่องจากปรากฏว่าในบางกรณี originator อาจมีความจำเป็นต้องโอน underlying asset ของ สินทรัพย์ที่โอนไปยัง SPV ด้วย เช่น กรณีที่สินทรัพย์ เป็นสิทธิเรียกร้องในสัญญาเช่าซื้อรถยนต์ ก็อาจมี ความจำเป็นต้องโอนกรรมสิทธิ์ในรถยนต์ให้แก่ SPV ด้วย ซึ่งในการ โอน underlying asset ดังกล่าว จะมีค่าใช้จ่ายเป็นจำนวนมาก โดยเฉพาะอย่างยิ่ง ค่าธรรมเนียมการ โอน ในขณะที่บทบัญญัติปัจจุบัน ยกเว้นให้เฉพาะค่าธรรมเนียมการโอนสินทรัพย์หรือ การโอนหลักประกันของสินทรัพย์เท่านั้น ซึ่งในกรณี ตามตัวอย่างข้างต้น รถยนต์มิใช่หลักประกันของ สินทรัพย์แต่เป็นเพียง underlying ของสินทรัพย์นั้น ดังนั้น ตามบทบัญญัติปัจจุบันการยกเว้นค่าธรรมเนียม จึงไม่ครอบคลุมถึงการโอนรถยนต์ดังกล่าวด้วย
10.	มาตรา 19 การโอนสินทรัพย์ตามโครงการที่ ได้รับอนุมัติที่มีข้อกำหนดให้ผู้จำหน่ายสินทรัพย์รับ โอนสินทรัพย์จากนิติบุคคลเฉพาะกิจคืนไปได้ ให้นำ บทบัญญัติมาตรา 15 มาตรา 16 และมาตรา 17 มาใช้ บังคับกับการโอนสินทรัพย์คืนโดยอนุโลม	มาตรา 19 การโอนสินทรัพย์ตามโครงการที่ ได้รับอนุมัติที่มีข้อกำหนดให้ผู้จำหน่ายสินทรัพย์รับ โอนสินทรัพย์จากนิติบุคคลเฉพาะกิจคืนไปได้ ให้นำ บทบัญญัติมาตรา 15 มาตรา 16 มาตรา 17 และมาตรา 21 มาใช้บังคับกับการ โอนสินทรัพย์คืนโดยอนุโลม	เพิ่มเติมให้กรณีที่ SPV ต้องโอนลูกหนี้ที่อยู่ ระหว่างการดำเนินคดีในศาลกลับคืนให้ originator เมื่อมีเหตุตามที่ระบุไว้ใน โครงการสามารถกระทำได้
11.	มาตรา 20 ในกรณีที่นิติบุคคลเฉพาะกิจรับโอน สินทรัพย์จากผู้จำหน่ายสินทรัพย์มาอย่างแท้จริง มิให้นำมาตรา 114 แห่งพระราชบัญญัติล้มละลาย พุทธศักราช 2483 มาใช้บังคับ	มาตรา 20 การโอนสินทรัพย์จากผู้จำหน่าย สินทรัพย์ไปยังนิติบุคคลเฉพาะกิจด้วยมูลค่าคงค่อไปนี้ มิให้อถือว่าเป็นการ โอนโดยมีค่าตอบแทนน้อยเกิน สมควร หรือทำให้เจ้าหนี้ของผู้จำหน่ายสินทรัพย์ เสียเปรียบ	1. การกำหนดสาระของมาตรา 20 ดังเช่น ปัจจุบันไม่ได้ช่วยให้เกิดประ โยชน์ต่อการแปลง สินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์เพราะด้อยค่าที่ไม่ชัดเจน และคลุมเครือจึงไม่อาจนำไปปฏิบัติได้

	บทบัญญัติปัจจุบัน	บทบัญญัติที่เสนอแก้ไขเพิ่มเติม	เหตุผล
	การรับโอนสินทรัพย์จากผู้จำหน่ายสินทรัพย์มาอย่างแท้จริงตามวรรคหนึ่ง หมายความว่า การโอนสินทรัพย์ที่ (1) มีการชำระราคาตามราคาตลาดที่เป็นธรรม (2) ทำให้นิติบุคคลเฉพาะกิจต้องเป็นผู้รับความเสี่ยงและผลตอบแทนในสินทรัพย์ และ (3) นิติบุคคลเฉพาะกิจสามารถถือสิทธิในผลประโยชน์ที่มีของสินทรัพย์ที่รับโอนได้ นอกจากลักษณะของการรับโอนสินทรัพย์อย่างแท้จริงตามที่กำหนดในวรรคสองแล้ว คณะกรรมการ ก.ล.ด. อาจประกาศกำหนดลักษณะอื่นเพิ่มเติมด้วยก็ได้	(1) มูลค่าทางบัญชี (2) มูลค่าสุทธิทางบัญชี (3) มูลค่ายุติธรรม เพื่อประโยชน์ตามความในมาตรานี้ “มูลค่ายุติธรรม” หมายความว่า มูลค่าที่ที่ปรึกษาทางการเงินที่เป็นอิสระได้ให้ความเห็นว่าเป็นราคาอันสมควรในการซื้อสินทรัพย์ของโครงการนั้น ๆ เมื่อได้พิจารณาถึงการเพิ่มความน่าเชื่อถือของธุรกรรมการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ (credit enhancement) ด้วยแล้ว	2. มาตรา 114 แห่ง พ.ร.บ. ล้มละลาย พ.ศ. 2483 ที่กล่าวอ้างถึงในมาตรา 20 ดังกล่าวได้มีการแก้ไขเมื่อ พ.ศ. 2542 ซึ่งเนื้อหาได้ถูกแก้ไขเปลี่ยนแปลงไปโดยไม่ได้คงสาระเดิมไว้ 3. เนื่องจากรูปแบบการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในบางกรณีอาจมีลักษณะที่เข้าข้อสันนิษฐานตามมาตรา 114 แห่ง พ.ร.บ. ล้มละลายใหม่ได้ โดยที่รูปแบบดังกล่าวเป็นสิ่งที่เกิดขึ้นได้ในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์และมิได้มีวัตถุประสงค์เป็นการโอนสินทรัพย์เพื่อเป็นการฉ้อฉลเจ้าหน้าที่ของผู้จำหน่ายสินทรัพย์ เพื่อมิให้มีการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ได้รับผลกระทบจากข้อสันนิษฐานตามมาตรา 114 ใหม่ จึงได้ทำการเปลี่ยนแปลงสาระบทบัญญัติมาตรา 20 ใหม่ตามที่

มาตรา 114 (เดิม) แห่ง พ.ร.บ. ล้มละลาย พ.ศ. 2483 “การโอนทรัพย์สินหรือการกระทำการใด ๆ เกี่ยวกับทรัพย์สินของลูกหนี้ ซึ่งลูกหนี้ได้กระทำหรือยินยอมให้กระทำในระหว่างระยะเวลาสามปีก่อนมีการขอให้ล้มละลายและภายหลังนั้น ถ้าเจ้าพนักงานพิทักษ์ทรัพย์มีคำขอโดยทำเป็นคำร้อง ศาลมีอำนาจสั่งเพิกถอนการโอนหรือการกระทำนั้นได้ เว้นแต่ผู้รับโอนหรือผู้รับประโยชน์จะแสดงให้พอใจศาลว่าการโอนหรือการกระทำนั้นได้กระทำโดยสุจริตและมีค่าตอบแทน”

มาตรา 114 (ใหม่) แห่ง พ.ร.บ. ล้มละลาย พ.ศ. 2483 “ถ้านิติกรรมที่ขอเพิกถอนการฉ้อฉลตามมาตรา 113 นั้น เกิดขึ้นภายในระยะเวลาหนึ่งปีก่อนมีการขอให้ล้มละลายและภายหลังนั้น หรือเป็นการทำให้โดยเสนาหา หรือเป็นการที่ลูกหนี้ได้รับค่าตอบแทนน้อยเกินสมควร ให้สันนิษฐานไว้ก่อนว่าเป็นการกระทำที่ลูกหนี้และผู้ที่ได้ลากงออกแต่การนั้นรู้ว่าเป็นทางให้เจ้าหน้าที่ต้องเสียเปรียบ”

มาตรา 113 (ใหม่) แห่ง พ.ร.บ. ล้มละลาย พ.ศ. 2483 “การขอให้ศาลเพิกถอนการฉ้อฉลตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์นั้น ให้เจ้าพนักงานพิทักษ์ทรัพย์ขอได้โดยทำเป็นคำร้อง”

	บทบัญญัติปัจจุบัน	บทบัญญัติที่เสนอแก้ไขเพิ่มเติม	เหตุผล
			เสนอ (อนึ่ง ตามหลักกฎหมายล้มละลายของไทยไม่มีหลักในเรื่อง substantive consolidation และไม่มีหลักที่ให้อำนาจศาลล้มละลายในการ recharacterized นิติกรรมที่เป็น a sale ให้เป็น secured loan ดังนั้นจึงไม่จำเป็นต้องบัญญัติหลักเกณฑ์เพื่อรองรับให้การโอนสินทรัพย์เป็น true sale ในกรณีอื่นใดนอกจากกรณีที่เสนอแก้ไขนี้)
12.	มาตรา 21 ในกรณีที่หลักทรัพย์ที่นิติบุคคลเฉพาะกิจเสนอขายเป็นตราสารหนี้ที่มีตราสารหนี้ที่มีสิทธิค้อยกว่าเจ้าหนี้สามัญ ให้ผู้ถือหลักทรัพย์ของนิติบุคคลเฉพาะกิจมีฐานะเป็นเจ้าหนี้บุริมสิทธิพิเศษเหนือสินทรัพย์ที่นิติบุคคลเฉพาะกิจรับโอนมา โดยให้มีสิทธิได้รับชำระหนี้จากสินทรัพย์นั้นในลำดับก่อนบุริมสิทธิอื่น ในกรณีที่เกี่ยวกับบุริมสิทธิพิเศษตามวรรคหนึ่ง ให้ผู้ถือหลักทรัพย์มีฐานะเป็นเจ้าหนี้มีประกันตามกฎหมายว่าด้วยล้มละลาย	มาตรา 21 ในกรณีที่สินทรัพย์ตามโครงการที่ได้รับอนุมัติเป็นสิทธิเรียกร้องซึ่งมีการฟ้องบังคับสิทธิเรียกร้องเป็นคดีอยู่ในศาล ให้การโอนสินทรัพย์ดังกล่าวตามโครงการที่ได้รับอนุมัตินั้นกระทำได้	ได้ยกเลิกเนื้อความเดิมของมาตรา 21 เนื่องจากได้พิจารณาถึงเหตุผลในการบัญญัติมาตรา 21 (ที่ต้องการให้ความคุ้มครองแก่ผู้ลงทุนในหลักทรัพย์ของนิติบุคคลเฉพาะกิจให้ได้รับสิทธิครบถ้วนและสมบูรณ์เหนือกระแสรายรับที่เกิดจากสินทรัพย์ที่ SPV รับโอนมาก่อนเจ้าหนี้รายอื่นของ SPV) แล้วเห็นว่าสิทธิของผู้ลงทุนในหลักทรัพย์ของนิติบุคคลเฉพาะกิจควรจะเหมือนเจ้าหนี้อื่นของ SPV โดยไม่จำเป็นต้องสร้างบุริมสิทธิพิเศษไว้เป็นการเฉพาะ ในกรณีที่ต้องการให้ผู้ลงทุนในหลักทรัพย์ของ SPV มีบุริมสิทธิดีกว่าของเจ้าหนี้รายอื่นของ SPV นั้น ก็อาจใช้ระบบกฎหมายที่มีอยู่ เช่น การให้หลักประกันตาม ป.พ.พ. และถ้าในอนาคตมีกฎหมายหลักประกันทางธุรกิจตามกฎหมายดังกล่าวก็ให้อำนวยความสะดวกให้นำสิทธิเรียกร้องมาเป็นประกันการชำระหนี้ได้ อีกทั้งการมีมาตรา 21 อยู่จะทำให้บุคคลต่าง ๆ ที่มีส่วนในการให้

	บทบัญญัติปัจจุบัน	บทบัญญัติที่เสนอแก้ไขเพิ่มเติม	เหตุผล
			บริการแก่ SPV ในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ อาทิ currency swap counterparty / servicing agent/ liquidity provider จะ ไม่ประสงค์เข้ามาให้บริการแก่ SPV เพราะการได้รับค่าบริการของบุคคลดังกล่าว เมื่อเทียบกับสิทธิของผู้ถือหุ้นของ SPV เหนือ กระแสรายรับที่เกิดขึ้นจากสิทธิเรียกร้องจะอยู่ในฐานะที่ด้อยกว่า จึงเห็นควรยกเลิกเนื้อความเดิมในมาตรา 21 อย่างไรก็ตาม การเพิ่มเนื้อหาใหม่ในมาตรานี้สืบเนื่องจากปัจจุบันมีสินทรัพย์ที่อยู่ในระหว่างการฟ้องคดีเพื่อบังคับสิทธิเรียกร้องเป็นจำนวนมาก และหากมีการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ ในสินทรัพย์ดังกล่าวได้ ก็จะช่วยให้สถาบันการเงินมีสภาพคล่องมากขึ้น อีกทั้งยังทำให้ปริมาณหนี้เสียในบัญชีของสถาบันการเงินลดลง อย่างไรก็ตาม การโอนสิทธิเรียกร้องที่มีการฟ้องคดีอยู่นั้น ไม่อาจดำเนินการได้ เพราะศาลฎีกาได้เคยวินิจฉัยว่าเป็นการขัดต่อความสงบเรียบร้อยและศีลธรรมอันดีต่อประชาชน จึงควรเพิ่มบทบัญญัติให้นิติบุคคลเฉพาะกิจรับโอนสินทรัพย์ดังกล่าวได้

	บทบัญญัติปัจจุบัน	บทบัญญัติที่เสนอแก้ไขเพิ่มเติม	เหตุผล
13.		มาตรา 21/1 ในกรณีที่เป็นการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์โดยการให้สิทธิเรียกร้องที่จะมีในอนาคตเป็นหลักประกันแก่นิติบุคคลเฉพาะกิจ นิติบุคคลเฉพาะกิจย่อมมีสิทธิบังคับเหนือสิทธิเรียกร้องที่เกิดขึ้นในเวลาต่อมา ไม่ว่าสิทธิเรียกร้องที่เกิดขึ้นนั้นจะเกิดขึ้นก่อนหรือภายหลังที่ผู้ให้หลักประกันล้มละลายก็ตาม และหากลูกหนี้แห่งสิทธิเรียกร้องได้ชำระหนี้ต่อเจ้าพนักงานพิทักษ์ทรัพย์ ให้เจ้าพนักงานพิทักษ์ทรัพย์ส่งมอบทรัพย์สินที่ได้รับชำระหนี้ไว้นั้นแก่นิติบุคคลเฉพาะกิจที่พิสูจน์ให้เห็นได้ว่า สิทธิเรียกร้องที่ลูกหนี้ชำระหนี้ไว้นั้นเป็นสิทธิเรียกร้องที่จะมีในอนาคตที่นิติบุคคลเฉพาะกิจรับไว้เป็นหลักประกันตามโครงการที่ได้รับอนุมัติจากสำนักงาน สิทธิบังคับเหนือสิทธิเรียกร้องที่เกิดขึ้นตามวรรคหนึ่งให้ครอบคลุมทรัพย์สินที่ได้มาจากการจำหน่าย จ่าย โอน แลกเปลี่ยน หรือได้มาแทนที่สิทธิเรียกร้องที่เกิดขึ้นนั้นด้วย	เพื่อรองรับให้นิติบุคคลเฉพาะกิจได้รับความคุ้มครองในการบังคับชำระหนี้จากกระแสเงินสด (cash flow) ที่เกิดจากสินทรัพย์ที่จะมีขึ้นในอนาคต (future flow receivable) ซึ่งเป็นหลักประกันที่รับไว้ในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ แม้ว่า originator จะล้มละลายก่อนที่จะเกิดกระแสเงินสดนั้น การเพิ่มบทบัญญัติเพื่อรองรับเนื้อหาดังกล่าวจะช่วยให้การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์สำหรับสินทรัพย์ที่จะมีขึ้นในอนาคตสมบูรณ์ยิ่งขึ้น กล่าวคือในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ ในสินทรัพย์ที่เป็น future flow receivable โดยทั่วไปจะทำในรูปของ secured loan โดยมี future flow receivable เป็นหลักประกัน ซึ่งกฎหมายที่รองรับให้มีการใช้ future flow receivable เป็นหลักประกันได้ คือ ร่างพระราชบัญญัติหลักประกันทางธุรกิจ พ.ศ. (ซึ่งผ่านการพิจารณาของคณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ 6) ซึ่งมี อ. วิญญู เครื่องาม เป็นประธาน และขณะนี้อยู่ระหว่างรอการพิจารณาของคณะกรรมการชุดพิจารณาการแปลงสินทรัพย์เป็นทุนเพื่อเสนอต่อคณะรัฐมนตรีพิจารณาในลำดับต่อไป) แต่เนื่องจากร่างกฎหมายดังกล่าวได้กำหนดไว้ว่า “ให้ผู้ให้หลักประกันอาจใช้ทรัพย์สิน

	บทบัญญัติปัจจุบัน	บทบัญญัติที่เสนอแก้ไขเพิ่มเติม	เหตุผล
			ที่ผู้ให้หลักประกันจะได้มาในอนาคตเป็นหลักประกันก็ได้ แต่สิทธิเหนือทรัพย์สินที่เป็นหลักประกันตามสัญญาจะมีขึ้นเมื่อผู้ให้หลักประกันได้ทรัพย์สินนั้น” ผลของมาตรานี้ทำให้ผู้รับหลักประกันจะบังคับเหนือ cash flow ได้ต่อเมื่อมี cash flow เกิดขึ้นแล้ว ดังนั้น ในกรณีที่ originator ล้มละลายก่อนที่จะเกิด cash flow ย่อมเป็นผลให้ cash flow ที่เกิดขึ้นภายหลังตกเป็นทรัพย์สินในกองล้มละลายได้ เพราะในขณะที่ originator ล้มละลาย ผู้รับหลักประกันยังมีเงินเจ้าหนี้มีประกันที่จะบังคับเอาหลักประกันได้เอง โดยไม่ต้องยื่นคำขอรับชำระหนี้ในคดีล้มละลาย แต่ในการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในสินทรัพย์ที่เป็น future flow receivable ความสำคัญของการแปลงสินทรัพย์ดังกล่าว คือ ความสามารถในการบังคับชำระหนี้เหนือ cash flow ที่เกิดจาก future flow receivable นั้น แม้ cash flow นั้นจะเกิดขึ้นภายหลัง originator ล้มละลายแล้วก็ตาม
14.	มาตรา 22 ในกรณีที่สำนักงาน ก.ล.ด. พบว่า นิติบุคคลเฉพาะกิจใดดำเนินการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในลักษณะที่เป็นการแสวงหาประโยชน์ โดยมีได้มุ่งหมายที่จะทำการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์อย่างแท้จริง ให้สำนักงาน ก.ล.ด. มีอำนาจเพิกถอนการจดทะเบียนนิติบุคคลเฉพาะกิจนั้นได้	มาตรา 22 ในกรณีที่สำนักงาน ก.ล.ด. พบว่า มีการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ในลักษณะที่เป็นการแสวงหาประโยชน์โดยมิได้มุ่งหมายที่จะทำการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์อย่างแท้จริง ให้สำนักงาน ก.ล.ด. มีอำนาจเพิกถอนการจดทะเบียนนิติบุคคลเฉพาะกิจนั้นได้ และให้นิติบุคคลเฉพาะกิจ	เนื่องจาก SPV เป็นเพียงกลไกในการแปลงสินทรัพย์ของ originator ดังนั้น ในกรณีที่การทำ securitization เป็นไปเพื่อแสวงหาประโยชน์โดยมิได้มีวัตถุประสงค์ในการทำอย่างแท้จริงแล้ว บุคคลที่แสวงหาประโยชน์จึงควรเป็นผู้รับผิดชอบในการชดเชยเงินคืน นอกจากนี้ มาตรการการลงโทษที่กำหนดไว้

	บทบัญญัติปัจจุบัน	บทบัญญัติที่เสนอแก้ไขเพิ่มเติม	เหตุผล
	และให้บุคคลดังกล่าวชดใช้เงินเป็นจำนวนเท่ากับจำนวนเงินที่ตนได้รับยกเว้นค่าธรรมเนียมในการแปลงสิทธิเป็นหลักทรัพย์พร้อมเงินเพิ่มในอัตราร้อยละสองต่อเดือนของจำนวนเงินที่ต้องชำระตั้งแต่วันที่ถูกเพิกถอนการเป็นนิติบุคคลเฉพาะกิจ ให้แก่สำนักงาน ก.ล.ต.	หรือผู้เสนอโครงการแปลงสิทธิเป็นหลักทรัพย์ต่อสำนักงาน ก.ล.ต. แล้วแต่กรณี ชดใช้เงินเป็นจำนวนสองเท่าของจำนวนเงินที่ได้รับยกเว้นค่าธรรมเนียมต่าง ๆ ในการแปลงสิทธิเป็นหลักทรัพย์ตามกฎหมายนี้คืนให้แก่สำนักงาน ก.ล.ต. ทั้งนี้ จำนวนเงินที่ชดใช้คืนดังกล่าวต้องมีจำนวนไม่น้อยกว่าห้าแสนบาท และเงินชดใช้นั้นให้ตกเป็นของสำนักงาน ก.ล.ต.	ในปัจจุบันยังไม่มีประสิทธิภาพเพียงพอที่จะป้องกันมิให้บุคคลแสวงหาประโยชน์จากพระราชกฤษฎีกานิติบุคคลเฉพาะกิจฯ โดยไม่ประสงค์จะทำการแปลงสิทธิอย่างแท้จริง จึงได้ปรับปรุงมาตรการในมาตรา 22 เสียใหม่ โดยใช้แนวคิดตามมาตรา 242 และมาตรา 296 แห่งพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 ในเรื่องการเรียกคืนผลประโยชน์ในการทำ insider trading เป็นแนวในการยกร่าง
15.	มาตรา 23 การเลิกนิติบุคคลเฉพาะกิจที่เป็นบริษัทจำกัดหรือบริษัทมหาชนจำกัด จะต้องได้รับความยินยอมจากผู้ถือหลักทรัพย์ซึ่งถือหลักทรัพย์เกินกว่าหนึ่งในสิบของจำนวนหลักทรัพย์ที่จำหน่ายได้แล้วทั้งหมด	มาตรา 23 การเลิกนิติบุคคลเฉพาะกิจที่เป็นบริษัทจำกัดหรือบริษัทมหาชนจำกัด จะต้องได้รับความยินยอมจากผู้ถือหลักทรัพย์ซึ่งถือหลักทรัพย์เกินกว่าหนึ่งในสิบของจำนวนหลักทรัพย์ที่ยังคงอยู่ทั้งหมด	เพื่อให้การคำนวณเสียงของผู้ถือหุ้นหลักทรัพย์อิงอยู่กับจำนวนตราสารที่ค้าง (outstanding)

	บทบัญญัติปัจจุบัน	บทบัญญัติที่เสนอแก้ไขเพิ่มเติม	เหตุผล
16.	มาตรา 24 นิติบุคคลเฉพาะกิจสิ้นสุดลงเมื่อ (1) ไม่รับโอนสินทรัพย์หรือไม่ออกหลักทรัพย์จำหน่ายแก่ผู้ลงทุนตามโครงการภายในหกเดือนนับแต่วันอนุมัติโครงการ (2) ได้ชำระหนี้ให้แก่ผู้ลงทุนในหลักทรัพย์ของนิติบุคคลเฉพาะกิจจนครบถ้วนแล้ว (3) ผู้ถือหลักทรัพย์ของนิติบุคคลเฉพาะกิจซึ่งถือหลักทรัพย์เกินกว่ากึ่งหนึ่งของจำนวนหลักทรัพย์ที่จำหน่ายได้แล้วทั้งหมดมีมติให้เลิก และได้รับความเห็นชอบจากสำนักงาน ก.ล.ด. (4) เมื่อมีเหตุตามที่กำหนดไว้ในโครงการ (5) เมื่อสำนักงาน ก.ล.ด. เพิกถอนการจดทะเบียนตามมาตรา 22 และมาตรา 29	มาตรา 24 นิติบุคคลเฉพาะกิจสิ้นสุดลงเมื่อ (1) ไม่รับโอนสินทรัพย์หรือไม่ออกหลักทรัพย์จำหน่ายแก่ผู้ลงทุนตามโครงการภายในหกเดือนนับแต่วันอนุมัติโครงการ (2) ได้ชำระหนี้ให้แก่ผู้ลงทุนในหลักทรัพย์ของนิติบุคคลเฉพาะกิจจนครบถ้วนแล้ว (3) ผู้ถือหลักทรัพย์ของนิติบุคคลเฉพาะกิจซึ่งถือหลักทรัพย์เกินกว่ากึ่งหนึ่งของจำนวนหลักทรัพย์ที่จำหน่ายได้แล้วทั้งหมดมีมติให้เลิก และได้รับความเห็นชอบจากสำนักงาน ก.ล.ด. (4) เมื่อมีเหตุตามที่กำหนดไว้ในโครงการ (5) เมื่อสำนักงาน ก.ล.ด. เพิกถอนการจดทะเบียนตามมาตรา 22 และมาตรา 29 ในกรณีที่ความเป็นนิติบุคคลเฉพาะกิจสิ้นสุดลงตาม (2) (3) หรือ (4) หากยังมีสินทรัพย์คงเหลือซึ่งตามโครงการกำหนดให้โอนสินทรัพย์คงเหลือนั้นกลับไปยังผู้จำหน่ายสินทรัพย์ให้นำบทบัญญัติมาตรา 15 มาตรา 16 มาตรา 17 และมาตรา 21 มาใช้บังคับกับการโอนดังกล่าวด้วยโดยอนุโลม	เพิ่มเติมให้กรณีที่ SPV ที่มีสถานะความเป็นนิติบุคคลเฉพาะกิจสิ้นสุดลงยังคงได้สิทธิประโยชน์ต่าง ๆ ตามที่กำหนดไว้ในพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจฯ ในกรณีที่มิพำนักที่ต่างประเทศโอนลูกหนี้ส่วนที่เหลือกลับคืนให้ originator ตามที่ระบุไว้ในโครงการ
17.		มาตรา 24/1 ในกรณีที่มีการโอนสินทรัพย์คืนตามมาตรา 19 หรือสินทรัพย์คงเหลือตามมาตรา 24 วรรคสอง หากสิทธิดังกล่าวเป็นสินทรัพย์ที่ศาลได้มีคำพิพากษาให้นิติบุคคลเฉพาะกิจเป็นเจ้าหนี้ตามคำพิพากษาแล้ว ให้ผู้จำหน่ายสินทรัพย์ที่รับโอนสินทรัพย์ดังกล่าวคืนนั้นเข้าสวมสิทธิเป็นเจ้าหนี้ตามคำพิพากษาแทนนิติบุคคลเฉพาะกิจ	เพิ่มเติมให้กรณีที่ SPV ต้องโอนลูกหนี้ที่อยู่ในระหว่างการบังคับคดีกลับคืนให้ originator สามารถกระทำได้

รายงานการประชุม

เรื่อง การแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

วันศุกร์ที่ 20 มกราคม 2549 เวลา 10.00 น.

ห้องประชุม 1 ชั้น 3 สำนักงานเศรษฐกิจการคลัง

ผู้เข้าร่วมประชุม

สำนักงานเศรษฐกิจการคลัง

- | | | |
|---------------------------------|--|--------|
| 1. นายกฤษฎา อุทยานิน | รองผู้อำนวยการ | ประธาน |
| 2. น.ส. กรรณิการ์ เอกเผ่าพันธุ์ | ผู้อำนวยการสำนักนโยบายการออมและการลงทุน | |
| 3. น.ส. บัณฑิต โคม แก้วสอาด | ผู้อำนวยการกลุ่มนโยบายพัฒนาตลาดทุน | |
| 4. น.ส. สุภาณี จันทรมาศ | ผู้อำนวยการส่วนวิเคราะห์นโยบายพัฒนาตลาดทุน | |
| 5. นายกิตติพงศ์ อภิบาลศรี | ผู้อำนวยการส่วนนโยบายตลาดตราสารหนี้ | |
| 6. น.ส. สุทธาสินี ชัยมงคล | เศรษฐกร 6 ว | |
| 7. น.ส. เขมฤทัย ดันหยงมาศ | นิติกร 5 | |
| 8. นายสาครเรศ คำวะลี | นิติกร 5 | |

สำนักงาน ก.ล.ต.

- | | |
|-------------------------|--|
| 1. นางสุพรรณ โพทยานนท์ | ผู้อำนวยการฝ่ายกฎหมาย |
| 2. นางจันทิมา เพียรเวช | ผู้ช่วยผู้อำนวยการฝ่ายกฎหมาย |
| 3. นางดวงดาว พันธุมวนิช | ผู้ช่วยผู้อำนวยการฝ่ายวิจัยและยุทธศาสตร์ |

สำนักงานกิจการยุติธรรม กระทรวงยุติธรรม

- | | |
|--------------------|----------------------|
| 1. นายสายชล ยี่รอด | นักวิชาการยุติธรรม 7 |
|--------------------|----------------------|

สำนักงานศาลยุติธรรม

- | | |
|---------------------------|---|
| 1. นายสมบัติ พงศ์พิศักดิ์ | ผู้พิพากษาศาลชั้นต้นประจำสำนักประธานศาลฎีกา |
|---------------------------|---|

สำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ

- | | |
|------------------------------|------------------------|
| 1. นายบุญชัย สิงตระกูลศักดิ์ | เจ้าหน้าที่วิเคราะห์ 7 |
| 2. นางนภัษล ชัยจิราภรณ์ | เจ้าหน้าที่วิเคราะห์ 7 |

เริ่มประชุมเวลา 10.00 น.

1. ประธานได้แจ้งให้ที่ประชุมทราบความเป็นมาของการประชุมครั้งนี้ว่าสืบเนื่องมาจากการประชุมคณะกรรมการกลั่นกรองเรื่องเสนอคณะรัฐมนตรี คณะที่ 1 (ฝ่ายเศรษฐกิจ) ซึ่งมีรองนายกรัฐมนตรี (นายสมคิด จาตุศรีพิทักษ์) เป็นประธาน เมื่อวันอังคารที่ 27 ธันวาคม 2548 ได้มีการพิจารณาร่าง

พระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ. ที่กระทรวงการคลังและสำนักงาน ก.ล.ต. ได้เสนอต่อคณะรัฐมนตรี และที่ประชุมคณะกรรมการกฤษฎีกาเห็นว่าหน่วยงานที่เกี่ยวข้องยังมีความเห็นไม่สอดคล้องกัน จึงมีมติให้กระทรวงการคลังนำความเห็นของทุกหน่วยงานไปพิจารณาแก้ไขเพิ่มเติมร่างพระราชบัญญัติฯ ก่อนที่จะเสนอคณะรัฐมนตรีอีกครั้งหนึ่ง ดังนั้น สำนักงานเศรษฐกิจการคลัง (สศค.) จึงเห็นควรให้มีการประชุมร่วมกันระหว่างกระทรวงยุติธรรม สำนักงานศาลยุติธรรม สำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ (สศช.) และสำนักงาน ก.ล.ต. เพื่อพิจารณาความเห็นของทุกหน่วยงานและหาข้อสรุปร่วมกัน เพื่อที่จะได้นำมาปรับปรุงร่างพระราชบัญญัติฯ ก่อนเสนอขอรับความเห็นชอบจากรัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลังและคณะรัฐมนตรีต่อไป

2. ฝ่ายเลขานุการได้สรุปความเห็นของแต่ละหน่วยงานซึ่งส่วนใหญ่จะมีข้อสังเกตเกี่ยวกับมาตรา 20 และ 21 ของร่างพระราชบัญญัติฯ และขอให้ที่ประชุมพิจารณาเป็นรายมาตรา โดยในมาตรา 20 ซึ่งกำหนดให้ยกเว้นการนำบทบัญญัติในเรื่องการเพิกถอนการถือผลมาใช้บังคับกับการโอนสินทรัพย์จาก Originator ไปยัง SPV ในมูลค่าต่ำกว่ามูลค่าทางบัญชี มูลค่าสุทธิทางบัญชี หรือมูลค่ายุติธรรมนั้น ที่ประชุมได้พิจารณาในประเด็นดังต่อไปนี้

2.1 กระทรวงยุติธรรมเห็นว่า การไม่นำบทบัญญัติในเรื่องการเพิกถอนการถือผลมาใช้บังคับตามร่างมาตรา 20 อาจทำให้ originator อาศัยเป็นช่องว่างในการถือผลโอนย้ายถ่ายเททรัพย์สินของตนให้พ้นไปจากการบังคับของเจ้าหนี้ ดังนั้น หากประสงค์ให้คงหลักการของการห้ามมิให้นำมาตรการเพิกถอนการถือผลมาใช้บังคับกับการโอนทรัพย์สินในกรณีนี้ ก็ควรที่จะมีบทบัญญัติในลักษณะให้ความคุ้มครอง (safeguard) ให้แก่เจ้าหนี้ของ originator

ผู้แทนสำนักงาน ก.ล.ต. ได้ชี้แจงว่า ถ้อยคำในมาตรา 20 ตามร่างพระราชบัญญัติฯ ที่เสนอต่อคณะรัฐมนตรีอาจยังไม่ถูกต้องตรงสอดคล้องตามหลักการที่สำนักงาน ก.ล.ต. ประสงค์จะให้การขาย asset ในราคาตามมูลค่าทางบัญชีมูลค่าสุทธิทางบัญชี และมูลค่ายุติธรรม ได้รับความคุ้มครองมิให้ถูกเพิกถอนการโอน เพราะราคาเหล่านั้นเป็นราคาตามหลักการบัญชีหรือเป็นราคาที่มีมูลฐานที่มาของการกำหนดราคาอย่างสมเหตุสมผล ดังนั้น สำนักงาน ก.ล.ต. จึงได้ยกร่างเพื่อแก้ไขถ้อยคำให้เหมาะสม และตรงกับหลักการที่ต้องการให้การขาย asset ตามมูลค่าดังกล่าวข้างต้น ได้รับความคุ้มครองมิให้ถูกเพิกถอน และขอให้ที่ประชุมพิจารณาร่างมาตรา 20 ดังนี้

“มาตรา 20 มิให้นำความในมาตรา 237 แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ และมาตรา 90/40 และมาตรา 113 แห่งพระราชบัญญัติล้มละลาย พุทธศักราช 2483 มาใช้บังคับกับการโอนสินทรัพย์จากผู้จำหน่ายสินทรัพย์ไปยังนิติบุคคลเฉพาะกิจ หากการโอนดังกล่าวเป็นการโอนโดยมีค่าตอบแทนอย่างใดอย่างหนึ่งดังต่อไปนี้

- (1) มูลค่าทางบัญชี
- (2) มูลค่าสุทธิทางบัญชี
- (3) มูลค่ายุติธรรม

เพื่อประโยชน์ต่อความในมาตรานี้

“มูลค่ายุติธรรม” หมายความว่า มูลค่าที่ที่ปรึกษาทางการเงินที่เป็นอิสระได้ให้ความเห็นว่าเป็นราคาอันสมควรในการซื้อสินทรัพย์ของโครงการนั้นๆ เมื่อได้พิจารณาถึงการเพิ่มความน่าเชื่อถือของธุรกรรม การแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ (credit enhancement) ด้วยแล้ว”

นอกจากนี้ ผู้แทนสำนักงาน ก.ล.ต. ได้ชี้แจงว่าตามกลไกของ securitisation จำเป็นต้องมีการสร้างความน่าเชื่อถือให้แก่ credit ใน asset ที่รับโอนมาที่เรียกว่า การทำ credit enhancement ซึ่งมีหลายวิธีการ แต่วิธีการที่เป็นที่นิยมมากที่สุดเพราะมีต้นทุนต่ำ คือ การทำ credit enhancement ในลักษณะ inner provider เช่น การขาย asset ในมูลค่าที่น้อยกว่ามูลค่าตามสัญญาอย่างสมเหตุสมผล ที่เรียกว่า การขายแบบ over – collateralisation (เช่น การโอนลูกหนี้ 10 สัญญา มูลค่าตามสัญญา = 100 บาท โดยชำระราคาที่มีมูลค่าเท่ากับ 8 สัญญา หรืออาจกล่าวในอีกนัยหนึ่งได้ว่า เป็นการซื้อลูกหนี้ 10 สัญญา ในราคาสัญญาละ 80 บาทนั่นเอง) ทั้งนี้ เพื่อให้เกิด buffer เมื่อมีกรณีที่ลูกหนี้ตามสัญญาบางราย default สัญญา ลูกหนี้ในสัญญาที่เป็นส่วนต่างของมูลค่าตามสัญญากับราคาซื้อยังคงสร้าง stream of income ให้กับ SPV ที่จะนำไปชำระหนี้ให้แก่ผู้ถือหุ้นได้ แต่การขายในลักษณะดังกล่าวเข้าเงื่อนไขที่เป็นข้อสันนิษฐานตาม กม. ล้มละลายที่ว่า เป็นการโอนที่ “...ลูกหนี้ (originator ที่ล้มละลาย) ได้รับค่าตอบแทนน้อยเกินสมควร...” ซึ่งเป็นบทสันนิษฐานว่าได้มีการโอนในลักษณะฉ้อฉล อันเป็นเหตุให้ศาลเพิกถอนการโอนนั้นได้ จึงจำเป็นต้องแก้ไข พรก. เพื่อให้มีบทยกเว้นมิให้ศาลเพิกถอนการขาย asset ในลักษณะ over-collateralisation

ทั้งนี้ ผู้แทนกระทรวงยุติธรรมรับที่จะกลับไปประสานกับนายพรชัย อิศววัฒนาพร รองผู้อำนวยการสำนักงานกิจการยุติธรรม ว่าเห็นด้วยกับหลักการของร่างที่สำนักงาน ก.ล.ต. เสนอหรือไม่

2.2 สศช. เห็นว่าร่างมาตรา 20 อาจเปิดโอกาสให้ originator ใช้การโอน asset เป็นช่องทางในการตกแต่งบัญชี ซึ่งอาจทำให้เจ้าหนี้อื่นหรือผู้เกี่ยวข้องฝ่ายอื่นเสียประโยชน์ได้ ซึ่งฝ่ายเลขานุการและสำนักงาน ก.ล.ต. ชี้แจงว่ามีแนวทางในการกำกับดูแลและป้องกันเรื่องดังกล่าวแล้ว ดังนี้

- ถ้าหาก originator ขายสินทรัพย์ให้ SPV ในราคาต่ำกว่า ราคาตามบัญชี (book value) กรมสรรพากรมีสิทธิประเมินราคาใหม่ได้

- สำนักงาน ก.ล.ต. ได้กำหนดหลักเกณฑ์เพื่อป้องกันการตกแต่งบัญชีไว้แล้ว โดยกำหนดว่าเมื่อจบโครงการ SPV ต้องโอนสินทรัพย์ที่เหลืออยู่ ทั้งหมด กลับไปยัง originator และถ้าหากในโครงการไม่ได้ระบุเรื่องการโอนสินทรัพย์ที่เหลืออยู่กลับไปยัง originator สำนักงาน ก.ล.ต. ก็จะไม่อนุมัติโครงการดังกล่าว

- ในร่างพระราชบัญญัติฯ ได้กำหนดบทลงโทษผู้ที่แสวงหาประโยชน์โดยมิได้มุ่งหมายที่จะทำ securitisation อย่างแท้จริงไว้ด้วย

ซึ่งหลังจากได้รับฟังการชี้แจงแล้ว ผู้แทน สศช. ไม่ติดใจในประเด็นนี้

2.3 สศช. มีประเด็นเพิ่มเติมว่าการแก้ไข พรก. ให้การโอน asset โดยสุจริตให้ SPV ในช่วง 1 ปี ก่อนที่ originator จะล้มละลาย ควรได้รับความความคุ้มครองมิให้ถูกเพิกถอนการโอนได้ ซึ่งจะช่วยสร้างความมั่นใจให้กับผู้ลงทุนในหลักทรัพย์ของ SPV และจะเป็นการสนับสนุนให้เกิด securitisation ในประเทศไทย

ผู้แทนสำนักงาน ก.ล.ต. ชี้แจงว่าการโอนทรัพย์สินในช่วง 1 ปี ก่อนล้มละลายเป็นข้อสันนิษฐานตาม พรบ. ล้มละลายฯ ซึ่งเป็นข้อสันนิษฐานที่ผลต่อการพิสูจน์ให้ผู้รับโอนต้องพิสูจน์ให้ได้ว่าการรับโอนทรัพย์สินของผู้ล้มละลายในช่วง 1 ปี ก่อนการล้มละลายมิได้เป็นการรับโอนโดยการฉ้อฉลที่ทำให้เจ้าหนี้อื่นของผู้ล้มละลายเสียเปรียบ ดังนั้น ถ้าผู้รับโอนพิสูจน์ไม่ได้ก็ต้องรับผลจากข้อสันนิษฐานดังกล่าวโดยศาลมีคำสั่งเพิกถอนการโอนนั้นได้ ซึ่งในการทำ securitisation ในช่วงก่อน originator ล้มละลาย อาจมีทั้งกรณีที่เป็นกรกระทำโดยสุจริตและกรณีที่ใช้ securitisation เป็นเครื่องมือในการโอนย้ายถ่ายเททรัพย์สินในลักษณะเป็นการฉ้อฉลได้ ซึ่งยังไม่มีหลักการหรือข้อพิสูจน์ประการใดที่จะทำให้เชื่อมั่นได้ว่าการโอนในช่วง 1 ปี ก่อนที่ originator จะล้มละลาย เป็นการทำ securitisation โดยสุจริต ซึ่งต่างจากกรณีการทำ credit enhancement ในลักษณะ over-collateralisation ที่มีกลไกด้านราคาและมาตรการต่าง ๆ เป็นเครื่องมือการป้องกันและบังคับการโอนโดยกลฉ้อฉล ซึ่งได้ชี้แจงก่อนหน้านี้ ดังนั้น หากจะให้กฎหมายให้ความคุ้มครองในประเด็นนี้ อาจจะทำให้เกิดความเสียหายแก่เจ้าหนี้อื่นของ originator ได้หากมีการใช้ securitisation เป็นเครื่องมือเพื่อการฉ้อฉลเกิดขึ้นจริง ดังนั้น จึงเห็นว่าไม่จำเป็นต้องแก้ไขเพิ่มเติมในประเด็นนี้ ซึ่งที่ประชุมพิจารณาแล้วเห็นด้วยกับความเห็นของสำนักงาน ก.ล.ต.

มติที่ประชุม มอบหมายให้ผู้แทนกระทรวงยุติธรรมและสำนักงาน ก.ล.ต. ประสานกับนายพรชัย อัสววัฒนาพร ว่าเห็นด้วยกับร่างมาตรา 20 ที่สำนักงาน ก.ล.ต. เสนอใหม่นี้หรือไม่ และแจ้งให้ที่ประชุมได้รับทราบต่อไป

3. สำหรับร่างมาตรา 21 ซึ่งกำหนดให้ SPV สามารถรับโอนสิทธิเรียกร้องที่เป็นคดีที่อยู่ในศาล และให้ SPV เข้าสวมสิทธิเป็นคู่ความแทน และอาจนำพยานหลักฐานใหม่มาแสดงคัดค้านเอกสารที่ได้ยื่นไว้แล้ว ถ้ามค้านพยานที่สืบมาแล้ว และคัดค้านพยานหลักฐานที่ได้สืบไปแล้วได้นั้น ผู้แทนสำนักงานศาลยุติธรรมเห็นว่าอาจจะก่อให้เกิดความไม่เป็นธรรมแก่คู่ความอีกฝ่ายหนึ่ง และการดำเนินคดีแพ่งควรจะมีขั้นตอนประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความแพ่ง นอกจากนี้ หลักสำคัญของกฎหมายคือความยุติธรรม การสวมสิทธิแทนคู่ความฝ่ายใด ก็ควรมีสภาพเท่าคู่ความฝ่ายนั้น แต่ถ้าหากจะคงหลักการตามมาตรา 21 ก็ควรกำหนดให้เป็นดุลยพินิจของศาลว่าเพื่อประโยชน์ของความยุติธรรม ศาลอาจอนุญาตให้ SPV คัดค้านเอกสารที่ได้ยื่นไว้แล้ว ถ้ามค้านหรือคัดค้านพยานที่สืบไปแล้วได้

ผู้แทนสำนักงาน ก.ล.ต. ได้ชี้แจงเพิ่มเติมว่าการยกร่างมาตรา 21 นี้ดำเนินการตามแบบ

มาตรา 7 แห่ง พรก. บริหารบริหารสินทรัพย์ พ.ศ. 2541 หากที่ประชุมเห็นว่าทำให้สิทธิตามร่างที่เสนอมากเกินไป ซึ่งอาจเป็นหลักการที่ไม่เหมาะสมนัก และเห็นว่า อาจจะแก้ไขร่างมาตรานี้โดยอาศัย พรก. บริหารบริหารสินทรัพย์ไทย พ.ศ. 2544 เป็นแนวทาง กล่าวคือ ไม่ได้ให้สิทธิในการยื่นเอกสารเพิ่ม แต่ให้สิทธิในการคัดค้านเอกสารที่ได้ยื่นไว้แล้ว และคัดค้านพยานที่สืบไปแล้วได้

มติที่ประชุม มอบหมายให้สำนักงาน ก.ล.ต. ปรับปรุงร่างมาตรา 21 ตามความเห็นของผู้แทนสำนักงานศาลยุติธรรมที่กำหนดให้เป็นดุลยพินิจของศาลว่าเพื่อประโยชน์ของความยุติธรรม ศาลอาจอนุญาตให้ SPV คัดค้านเอกสารที่ได้ยื่นไว้แล้ว ถามค้านหรือคัดค้านพยานที่สืบไปแล้วได้ ทั้งนี้ ให้อาศัย พรก. บริหารบริหารสินทรัพย์ไทย พ.ศ. 2544 เป็นแนวทางในการยกร่างด้วย

เลิกประชุมเวลา 12.00 น.

(น.ส. สุทธาสินี ชัยมงคล)

ผู้จัดบันทึกการประชุม

(น.ส. บัณฑร โฉม แก้วสอาด)

ผู้ตรวจบันทึกการประชุม



ที่ ศย ๐๑๖/๑๖๓๔๕

สำนักงานศาลยุติธรรม
ถนนรัชดาภิเษก เขตจตุจักร
กทม. ๑๐๙๐๐

๓ พฤษภาคม ๒๕๕๙

เรื่อง รายงานการประชุมเรื่องการแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจ
เพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

เรียน ผู้อำนวยการสำนักงานเศรษฐกิจการคลัง

อ้างถึง หนังสือสำนักงานเศรษฐกิจการคลัง ที่ ก.ค. ๑๐๑๒/๕๐๙ ลงวันที่ ๑๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๙

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักงานเศรษฐกิจการคลัง แจ้งว่า ตามที่ได้มีการประชุม
เรื่องร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์
เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. ๒๕๕๐ พ.ศ. เมื่อวันศุกร์ที่ ๒๐ มกราคม ๒๕๕๙ สำนักงาน
เศรษฐกิจการคลังได้จัดทำรายงานการประชุมดังกล่าวเสร็จเรียบร้อยแล้ว จึงขอให้สำนักงาน
ศาลยุติธรรมพิจารณารับรองรายงานการประชุมเรื่องการแก้ไขพระราชกำหนดดังกล่าว
และขอให้พิจารณาเสนอความเห็นเกี่ยวกับร่างพระราชบัญญัติดังกล่าว เพื่อสำนักงาน
เศรษฐกิจการคลังจะได้เสนอร่างพระราชบัญญัติดังกล่าวต่อรัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลัง
เพื่อพิจารณานำเสนอคณะรัฐมนตรีต่อไป

สำนักงานศาลยุติธรรมพิจารณาแล้ว เห็นชอบกับร่างพระราชบัญญัติแก้ไข
เพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. ๒๕๕๐
พ.ศ. มาตรา ๒๐ และ ๒๑ ตามที่สำนักงานเศรษฐกิจการคลังปรับปรุงใหม่ พร้อมทั้ง
รับรองรายงานการประชุมเมื่อวันศุกร์ที่ ๒๐ มกราคม ๒๕๕๙ ตามที่สำนักงานเศรษฐกิจการคลัง
เสนอ

จึงเรียนมาเพื่อพิจารณาดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ

(นางรุ่งทิพย์ พูนผลกุล)

สำนักวิชาการศาลยุติธรรม

รองเลขาธิการ รักษาการแทน

กลุ่มพัฒนากฎหมาย

เลขาธิการสำนักงานศาลยุติธรรม

โทร. ๐ ๒๕๑๒ ๘๔๙๐, ๐ ๒๕๑๒ ๘๔๗๑

โทรสาร ๐ ๒๕๑๒ ๘๕๖๘, ๐ ๒๕๑๒ ๘๔๗๑

กลุ่มนโยบายพัฒนาตลาดทุน

ไม่รอดคดีเงินกู้และสิ่งอื่น

เกี่ยวข้องต่อไป

๑๗/๕/๕๙
๗/๕/๕๙

๗/๕/๕๙

๗/๕/๕๙

๗/๕/๕๙

(นางริยา ปริญาภรณ์)
เจ้าหน้าที่บริหารงาน



ที่ นร 1114/ ๙๙๙5

สำนักงานคณะกรรมการ
พัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ
962 ถนนกรุงเกษม กรุงเทพฯ 10100

๒๗ มิถุนายน ๒๕๔๙

เรื่อง รายงานการประชุมเรื่องการแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์
เป็นหลักทรัพย์

เรียน ผู้อำนวยการสำนักงานเศรษฐกิจการคลัง

อ้างถึง หนังสือสำนักงานเศรษฐกิจการคลัง ที่ กค 1012/509 ลงวันที่ 16 กุมภาพันธ์ ๒๕๔๙

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักงานเศรษฐกิจการคลังได้ขอให้สำนักงานคณะกรรมการ
พัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ พิจารณารายงานประชุมเรื่องการแก้ไขพระราชกำหนดนิติ
บุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ และพิจารณาให้ความเห็นชอบร่าง
พระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็น
หลักทรัพย์ พ.ศ. ๒๕๔๐ พ.ศ.....มาตรา ๒๐ และ ๒๑ ที่ได้ปรับปรุงใหม่ ความละเอียดแจ้งแล้วนั้น

สำนักงานฯ ได้พิจารณาแล้ว มีความเห็นดังนี้

1. ขอแก้ไขรายงานการประชุมฯ ในส่วนรายชื่อผู้เข้าร่วมประชุมจากสำนักงาน
คณะกรรมการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ แก้ไขเป็น “นายบุญชูบ ส่องตระกูลศักดิ์”
2. ให้ความเห็นชอบร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะ
กิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. ๒๕๔๐ พ.ศ.....มาตรา ๒๐ และ ๒๑
ที่ได้ปรับปรุงใหม่ ตามที่ สศค. เสนอมา

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ

(นายอาคม เติมพิทยาไพสิฐ)

รองเลขาธิการฯ ปฏิบัติราชการแทน

เลขาธิการคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ

สำนักวางแผนเศรษฐกิจมหภาค

โทร. 0-2280-4085 ต่อ 3308

โทรสาร 0-2281-9882

๑๖ มิถุนายน ๒๕๔๙

กลุ่มนโยบายพัฒนาตลาดทุน

๑๖ มิถุนายน ๒๕๔๙

โปรดส่งต่อไป

๑๖ มิถุนายน ๒๕๔๙

สนอด.

(นางอริยา ปริญญานุกร)
เจ้าหน้าที่บริหารงานธุรการ ๕



สำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์

28 กุมภาพันธ์ 2549

เรียน ผู้อำนวยการสำนักงานเศรษฐกิจการคลัง

ที่ ม. 10 /2549 เรื่อง รับรองรายงานการประชุมการแก้ไขพระราชกำหนด
นิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

ตามที่สำนักงานเศรษฐกิจการคลังได้มีหนังสือที่ กค 1012/510 ลงวันที่ 16 กุมภาพันธ์ 2549 ส่งรายงานการประชุมเรื่องการแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ เมื่อวันศุกร์ที่ 20 มกราคม 2549 มาให้สำนักงานพิจารณารับรองรายงานการประชุมดังกล่าว นั้น

ฝ่ายกฎหมายได้พิจารณารายงานการประชุมการแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์แล้ว ขอแก้ไขถ้อยคำเล็กน้อยในรายงานการประชุม หน้า 2 หน้า 3 หน้า 4 และหน้า 5 และได้ส่งมาพร้อมนี้แล้ว

จึงเรียนมาเพื่อโปรดดำเนินการต่อไป

สนอ.

ขอแสดงความนับถือ

28/2/49

(นางสุพรรณ โพชนันท)

ผู้อำนวยการฝ่ายกฎหมาย

สิ่งที่ส่งมาด้วย รายงานการประชุมเรื่องการแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ ที่แก้ไขแล้ว

ฝ่ายกฎหมาย

โทร. 0-2263-6015

28/2/49

กลุ่มนโยบายพัฒนาตลาดทุน

28/2/49
28/2/49

เรียน รองผู้อำนวยการ (รองกฎหมาย)

(นางอริยา ปริญญาธนากร)

เจ้าหน้าที่บริหารงานธุรการ 5

28/2/49



ที่ ยธ 0904/๒๑๘

สำนักงานกิจการยุติธรรม
ถนนแจ้งวัฒนะ อำเภอปากเกร็ด
จังหวัดนนทบุรี 11120.

๒๔ กุมภาพันธ์ 2549

เรื่อง รายงานการประชุมเรื่องการแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็น
หลักทรัพย์

เรียน ผู้อำนวยการสำนักงานเศรษฐกิจการคลัง

อ้างถึง หนังสือสำนักงานเศรษฐกิจการคลัง ที่ กค 1012/509 ลงวันที่ 16 กุมภาพันธ์ 2549

ตามหนังสือที่อ้างถึง ขอความร่วมมือในการพิจารณารับรองรายงานการประชุมเรื่อง
การแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ เมื่อวันศุกร์ที่ 20
มกราคม 2549 และพิจารณาให้ความเห็นชอบร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนด
นิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ.มาตรา 20 และ
มาตรา 21 ที่ได้ปรับปรุงใหม่ ความละเอียดทราบแล้ว นั้น

สำนักงานกิจการยุติธรรมพิจารณาแล้ว ขอรับรองรายงานการประชุมและเห็นชอบร่าง
มาตรา 20 และมาตรา 21 แห่งร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจ
เพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ.

จึงเรียนมาเพื่อ โปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ

(นายวิศิษฐ์ วิศิษฐ์สรอรรถ)

ผู้อำนวยการสำนักงานกิจการยุติธรรม

สถาบันวิจัยและพัฒนากระบวนการยุติธรรม

โทร./โทรสาร 0 2502 8266

กลุ่มนโยบายพัฒนาตลาดทุน

๐ -

๑๙ กุมภาพันธ์ ๒๕๔๙
๓๕.๐ ๔๙

๑๙ กุมภาพันธ์ ๒๕๔๙

๕

๓๕.๐ ๔๙

สนอ.ล.

๑๙

(นางอริยา ปริญญานกร)
เจ้าหน้าที่บริหารงานธุรการ ๕

สำเนา

ที่ กค 1012/504

สำนักงานเศรษฐกิจการคลัง

กระทรวงการคลัง

ถนนพระราม 6 กท. 10400

16 กุมภาพันธ์ 2549

เรื่อง รายงานการประชุมเรื่องการแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

เรียน

- สิ่งที่ส่งมาด้วย 1. รายงานการประชุมเรื่องการแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์
2. ร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ. มาตรา 20 และ 21 ที่ได้ปรับปรุงใหม่

ตามที่ได้มีการประชุมเรื่องร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ. เมื่อวันที่ 20 มกราคม 2549 เวลา 10.00 น. ณ ห้องประชุม 1 ชั้น 3 สำนักงานเศรษฐกิจการคลัง นั้น

สำนักงานเศรษฐกิจการคลังได้จัดทำรายงานการประชุมดังกล่าวเสร็จเรียบร้อยแล้ว ดังปรากฏตามสิ่งที่ส่งมาด้วย 1

เนื่องจากที่ประชุมมีมติให้สำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ (สำนักงาน ก.ล.ต.) หรือกับกระทรวงยุติธรรมในประเด็นที่ยังไม่ได้ข้อสรุปและให้นำความเห็นของสำนักงานศาลยุติธรรมไปปรับปรุงร่างกฎหมายด้วย สำนักงาน ก.ล.ต. ได้ดำเนินการตามมติที่ประชุมแล้วสรุปได้ดังนี้

1. สำนักงาน ก.ล.ต. ได้หารือกับกระทรวงยุติธรรมแล้ว ซึ่งกระทรวงยุติธรรมมีความเห็นดังนี้
 - 1.1 เห็นด้วยในหลักการของร่างมาตรา 20 แต่ขอให้แก้ไขถ้อยคำในร่างที่เสนอให้ที่ประชุมพิจารณาในวันที่ 20 มกราคม 2549 ให้ชัดเจนขึ้น

- 1.2 สำหรับร่างมาตรา 21 นั้น มีความเห็นเพิ่มเติมว่าไม่ควรเพิ่มสิทธิพิเศษในการคัดค้านเอกสาร อามค้านหรือคัดค้านพยานที่สืบไปได้ แต่ควรใช้แนวที่กำหนดไว้ในประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความแพ่งซึ่งน่าจะเพียงพอแล้ว

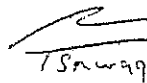
2. สำนักงาน ก.ล.ต. จึงได้ปรับปรุงร่างมาตรา 20 และได้ทบทวนกรณีตามมาตรา 21 โดยเห็นว่า แนวทางตามมติของที่ประชุมน่าจะไม่ต่างจากหลักที่กำหนดไว้ในมาตรา 86 วรรคสาม และมาตรา 87 (2) ส่วนท้ายแห่งประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความแพ่ง จึงอาจไม่จำเป็นต้องบัญญัติหลักไว้เป็นกรณีพิเศษในร่างพระราชบัญญัติฯ ที่เสนอแต่อย่างใด จึงได้ปรับปรุงมาตรา 21 ให้คงไว้เฉพาะการรองรับให้มีการโอนลูกหนี้ NPL ที่เป็นคดีในศาลได้เท่านั้น ดังปรากฏตามสิ่งที่ส่งมาด้วย 2

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณา

1. รับรองรายงานการประชุมเรื่องการแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ เมื่อวันที่ 20 มกราคม 2549

2. ให้ความเห็นชอบร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ. มาตรา 20 และ 21 ที่ได้ปรับปรุงใหม่ เพื่อสำนักงานเศรษฐกิจการคลังจะได้เสนอร่างพระราชบัญญัตินี้ต่อรัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลังเพื่อพิจารณา นำเสนอคณะรัฐมนตรีต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายภุชญา อุทยานิน)

ผู้อำนวยการสำนักนโยบายระบบการเงิน การออม และการลงทุน

รักษาการแทนรองผู้อำนวยการ ปฏิบัติราชการแทน

ผู้อำนวยการสำนักงานเศรษฐกิจการคลัง

สำนักนโยบายการออมและการลงทุน

กลุ่มนโยบายพัฒนาตลาดทุน

โทร. 0-2273-9020 ต่อ 3648

โทรสาร 0-2273-9987

ที่ กค 1012/509

เรียน เลขาธิการสำนักงานศาลยุติธรรม

เรียน ผู้อำนวยการสำนักงานกิจการยุติธรรม

เรียน เลขาธิการคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ

ที่ กค 1012/510

สำนักงานเศรษฐกิจการคลัง

กระทรวงการคลัง

ถนนพระราม 6 กท. 10400

16 กุมภาพันธ์ 2549

เรื่อง การแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

เรียน เลขาธิการสำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์

สิ่งที่ส่งมาด้วย 1. รายงานการประชุมเรื่องการแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์

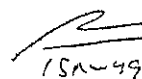
2. ร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ. มาตรา 20 และ 21 ที่ได้ปรับปรุงใหม่

ตามที่ได้มีการประชุมเรื่องร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ. เมื่อวันศุกร์ที่ 20 มกราคม 2549 เวลา 10.00 น. ณ ห้องประชุม 1 ชั้น 3 สำนักงานเศรษฐกิจการคลัง นั้น

สำนักงานเศรษฐกิจการคลัง (สศค.) ได้จัดทำรายงานการประชุมดังกล่าวเสร็จเรียบร้อยแล้ว ดังปรากฏตามสิ่งที่ส่งมาด้วย 1 ทั้งนี้ สศค. ได้ส่งร่างพระราชบัญญัติฯ มาตรา 20 และ 21 ที่สำนักงาน ก.ล.ต. ได้ปรับปรุงใหม่ตามมติที่ประชุมและตามที่ได้หารือกับกระทรวงยุติธรรม ดังปรากฏตามสิ่งที่ส่งมาด้วย 2 ให้หน่วยงานที่เกี่ยวข้องพิจารณาให้ความเห็นชอบแล้ว และเมื่อได้รับความเห็นชอบจากทุกหน่วยงานแล้ว สศค. จะได้เสนอร่างพระราชบัญญัติฯ ต่อรัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลังเพื่อพิจารณานำเสนอคณะรัฐมนตรีต่อไป

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณารับรองรายงานการประชุมเรื่องการแก้ไขพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ เมื่อวันศุกร์ที่ 20 มกราคม 2549

ขอแสดงความนับถือ



(นายเกษฐา อุตยานิน)

ผู้อำนวยการสำนักนโยบายระบบการเงิน การออม และการลงทุน
รักษาการแทนรองผู้อำนวยการ ปฏิบัติราชการแทน

ผู้อำนวยการสำนักงานเศรษฐกิจการคลัง

สำนักนโยบายการออมและการลงทุน

กลุ่มนโยบายพัฒนาตลาดทุน

โทร. 0-2273-9020 ต่อ 3648

โทรสาร 0-2273-9987

ร่างพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมพระราชกำหนดนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแปลงสินทรัพย์
เป็นหลักทรัพย์ พ.ศ. 2540 พ.ศ. มาตรา 20 และ 21 ที่ได้รับปรับปรุงใหม่

มาตรา 20 มิให้นำความในมาตรา 237 แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์
และมาตรา 90/40 และมาตรา 113 แห่งพระราชบัญญัติล้มละลาย พุทธศักราช 2483 มาใช้บังคับกับ
การโอนสินทรัพย์จากผู้จำหน่ายสินทรัพย์ไปยังนิติบุคคลเฉพาะกิจ หากการโอนดังกล่าวเป็นกรณี
โดยมีค่าตอบแทนอย่างใดอย่างหนึ่งดังต่อไปนี้ การโอนสินทรัพย์จากผู้จำหน่ายสินทรัพย์ไปยัง
นิติบุคคลเฉพาะกิจด้วยมูลค่าดังต่อไปนี้ มิให้ถือว่าเป็นการโอนโดยมีค่าตอบแทนน้อยเกินสมควร
หรือทำให้เจ้าหนี้ของผู้จำหน่ายสินทรัพย์เสียเปรียบ

- (1) มูลค่าทางบัญชี
- (2) มูลค่าสุทธิทางบัญชี
- (3) มูลค่ายุติธรรม

เพื่อประโยชน์ตามความในมาตรานี้

“มูลค่ายุติธรรม” หมายความว่า มูลค่าที่ที่ปรึกษาทางการเงินที่เป็นอิสระได้ให้
ความเห็นว่าเป็นราคาอันสมควรในการซื้อสินทรัพย์ของโครงการนั้น ๆ เมื่อได้พิจารณาถึงการเพิ่ม
ความน่าเชื่อถือของธุรกรรมการแปลงสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์ (credit enhancement) แล้วแล้ว

มาตรา 21 ในกรณีที่สินทรัพย์ตามโครงการที่ได้รับอนุมัติเป็นสิทธิเรียกร้องซึ่งมี
การฟ้องบังคับสิทธิเรียกร้องเป็นคดีอยู่ในศาล ให้การโอนสินทรัพย์ดังกล่าวตามโครงการที่ได้รับอนุมัติ
นั้นกระทำได้

เพื่อประโยชน์แห่งความยุติธรรม ศาลอาจอนุญาตให้นิติบุคคลเฉพาะกิจคัดค้าน
เอกสารที่เขียนไว้แล้ว ถ้ามค้านหรือคัดค้านพยานที่สืบไปแล้วได้