

ด่วนที่สุด

ที่ นร ๐๕๐๒/๒๕๕๘



สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร

กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

๒๗ ต.ค. ๒๕๕๘

๒๗ ตุลาคม ๒๕๕๘ จิตเข้าวาระ.....

เรื่อง ร่างกฎกระทรวงกำหนดหน่วยงานของรัฐที่มีอำนาจหน้าที่กำกับดูแลการประกอบกิจการของ
ลูกหนี้ พ.ศ.

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อทราบ
(หากไม่มีข้อทักท้วงให้ถือเป็นเรื่องที่ ครม.
เห็นชอบ/อนุมัติ) เรื่องที่ ๗

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๓/ว(ล) ๓๕๓๐๕
ลงวันที่ ๗ ตุลาคม ๒๕๕๘

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีขอให้สำนักงานคณะกรรมการ
กฤษฎีกาเสนอความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องกับร่างกฎกระทรวงกำหนดหน่วยงานของรัฐที่มีอำนาจ
หน้าที่กำกับดูแลการประกอบกิจการของลูกหนี้ พ.ศ. ที่กระทรวงยุติธรรมเสนอ เพื่อประกอบ
การพิจารณาของคณะรัฐมนตรีภายในวันที่ ๒๐ ตุลาคม ๒๕๕๘ ความละเอียดทราบแล้ว นั้น

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาพิจารณาแล้ว เห็นว่า ร่างกฎกระทรวงฉบับนี้
มีสาระสำคัญเป็นการกำหนดให้สำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์
เป็นหน่วยงานของรัฐที่มีอำนาจหน้าที่ในการกำกับดูแลการประกอบกิจการของลูกหนี้ซึ่งเป็นนิติบุคคล
ที่ประกอบธุรกิจสัญญาซื้อขายล่วงหน้าตามกฎหมายว่าด้วยสัญญาซื้อขายล่วงหน้า ซึ่งสอดคล้องกับ
มาตรา ๕ วรรคหนึ่ง แห่งพระราชบัญญัติล้มละลาย พุทธศักราช ๒๕๔๓ และมาตรา ๙๐/๔ วรรคหนึ่ง (๖)
แห่งพระราชบัญญัติล้มละลาย พุทธศักราช ๒๕๔๓ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติล้มละลาย
(ฉบับที่ ๕) พ.ศ. ๒๕๕๑

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาไม่มีข้อขัดข้องหากคณะรัฐมนตรีเห็นชอบและอนุมัติ
ในหลักการของร่างกฎกระทรวงดังกล่าวตามที่กระทรวงยุติธรรมเสนอ อย่างไรก็ตาม สำนักงานฯ
มีข้อสังเกตเกี่ยวกับหลักการของร่างกฎกระทรวงฯ ดังต่อไปนี้

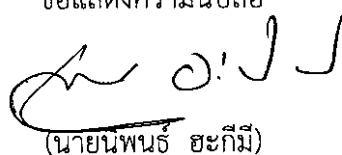
๑. การกำหนดเช่นนี้จะมีผลกระทบต่อการยื่นคำร้องขอฟื้นฟูกิจการของเจ้าหนี้
ของลูกหนี้ซึ่งเป็นนิติบุคคลประเภทบริษัทจำกัดหรือบริษัทมหาชนจำกัดที่ประกอบธุรกิจสัญญาซื้อขาย
ล่วงหน้าตามกฎหมายว่าด้วยสัญญาซื้อขายล่วงหน้า หรือลูกหนี้ซึ่งเป็นนิติบุคคลประเภทบริษัทจำกัด
หรือบริษัทมหาชนจำกัดที่ประกอบธุรกิจสัญญาซื้อขายล่วงหน้าตามกฎหมายว่าด้วยสัญญาซื้อขาย
ล่วงหน้า เพราะเดิมเจ้าหนี้หรือลูกหนี้นี้ดังกล่าวสามารถยื่นคำร้องขอฟื้นฟูกิจการได้เอง หากคำร้องขอ
ฟื้นฟูกิจการเป็นไปตามเงื่อนไขของมาตรา ๙๐/๓ แห่งพระราชบัญญัติล้มละลายฯ แต่กรณีหลักการ
ตามร่างกฎกระทรวงฉบับนี้ เจ้าหนี้หรือลูกหนี้ที่ประสงค์จะยื่นคำร้องขอฟื้นฟูกิจการจะต้องได้รับ
ความยินยอมจากสำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ก่อน ซึ่งเป็นการเพิ่มภาระ
และสร้างขั้นตอนให้แก่เจ้าหนี้และลูกหนี้ และอาจเป็นการจำกัดสิทธิเสรีภาพของเจ้าหนี้และลูกหนี้
ในการยื่นคำร้องขอฟื้นฟูกิจการ จึงเป็นเรื่องในทางนโยบายที่คณะรัฐมนตรีจะได้พิจารณา

๒. โดยที่มาตรา ๙๐/๔ วรรคหนึ่ง (๓) แห่งพระราชบัญญัติล้มละลายฯ บัญญัติให้ธนาคารแห่งประเทศไทยเป็นผู้มีสิทธิยื่นคำร้องขอต่อศาลให้ฟื้นฟูกิจการในกรณีที่ถูกหนี้ตามมาตรา ๙๐/๓ เป็นธนาคารพาณิชย์ บริษัทเงินทุน บริษัทเงินทุนหลักทรัพย์ หรือบริษัทเครดิตฟองซิเอร์ แต่เนื่องจากมาตรา ๑๗ แห่งพระราชบัญญัติสัญญาซื้อขายล่วงหน้า พ.ศ. ๒๕๔๖ บัญญัติให้ผู้ประกอบธุรกิจสัญญาซื้อขายล่วงหน้าเฉพาะกับผู้ลงทุนสถาบันตามมาตรา ๑๖ วรรคสอง ต้องเป็นนิติบุคคลประเภทใดประเภทหนึ่ง เช่น ธนาคารพาณิชย์ตามกฎหมายว่าด้วยการธนาคารพาณิชย์ บริษัทเงินทุนหรือบริษัทเครดิตฟองซิเอร์ตามกฎหมายว่าด้วยการประกอบธุรกิจเงินทุน ธุรกิจหลักทรัพย์ และธุรกิจเครดิตฟองซิเอร์ ดังนั้น การกำหนดให้สำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์เป็นผู้มีสิทธิยื่นคำร้องขอต่อศาลให้ฟื้นฟูกิจการและเป็นหน่วยงานของรัฐที่มีอำนาจหน้าที่ในการกำกับดูแลนิติบุคคลอื่น จะเป็นการซ้ำซ้อนกับอำนาจหน้าที่ของธนาคารแห่งประเทศไทยซึ่งมีอำนาจหน้าที่ในการกำกับดูแลธนาคารพาณิชย์ บริษัทเงินทุน บริษัทเงินทุนหลักทรัพย์ หรือบริษัทเครดิตฟองซิเอร์หรือไม่ และการให้ความยินยอมของหน่วยงานที่กำกับดูแลนั้นจะต้องได้รับความยินยอมจากทั้งสองหน่วยงานหรือไม่ ในกรณีที่หน่วยงานมีความเห็นแตกต่างกันจะดำเนินการอย่างไร

ทั้งนี้ เมื่อคณะรัฐมนตรีมีมติอนุมัติหลักการร่างกฎกระทรวงฉบับนี้ และส่งให้สำนักงานฯ ตรวจสอบพิจารณาแล้ว สำนักงานฯ จะได้ดำเนินการตรวจสอบพิจารณาร่างกฎกระทรวงฉบับนี้ อย่างละเอียดตามขั้นตอนต่อไป

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณาดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายพนธ์ ณะกิม)

รองเลขาธิการฯ รักษาการแทน

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

กองกฎหมายกระบวนการยุติธรรม

ฝ่ายกฎหมายกระบวนการยุติธรรมทางแพ่ง

โทร. ๐ ๒๒๘๐ ๗๙๐๐-๗ ต่อ ๒๒๑๙ (นายทรงยศฯ)

โทรสาร ๐ ๒๒๘๒ ๒๗๐๑

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th