

การรับฟังความคิดเห็น “การปฏิบัติหน้าที่ของผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้”

หลักการ

สำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ มีแนวคิดที่จะปรับปรุงหลักเกณฑ์การออกและเสนอขายตราสารหนี้โดยกำหนดให้การเสนอขายหุ้นกู้ต่อผู้ลงทุนรายใหญ่ (high net worth) จะต้องมีการแต่งตั้งผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้ด้วย ซึ่งในปัจจุบันการออกและเสนอขายหุ้นกู้ต่อผู้ลงทุนรายใหญ่มีจำนวนมาก

เพื่อรองรับการแต่งตั้งผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้ที่จะมีเพิ่มขึ้นในอนาคตภายหลังที่มีการปรับปรุงหลักเกณฑ์ดังกล่าวจึงสมควรสำรวจปัญหาและอุปสรรคที่มีในการปฏิบัติหน้าที่ของผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้ในปัจจุบัน และพิจารณาแนวทางที่เหมาะสมเพื่อให้ผู้ประกอบการธุรกิจสามารถปฏิบัติหน้าที่ผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้ได้อย่างมีประสิทธิภาพและด้วยความมั่นใจ

ผลที่คาดหวัง

- 1) ทราบอุปสรรคและปัญหาในการปฏิบัติหน้าที่ของผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้ โดยกำหนด
 - ประเด็นที่เกิดขึ้นเนื่องจากหลักเกณฑ์ในปัจจุบันไม่ชัดเจน / ไม่สอดคล้องกับวิธีปฏิบัติ
 - ประเด็นที่เกิดขึ้นเนื่องจากไม่มีหลักเกณฑ์กำหนด
- 2) สามารถวิเคราะห์และสังเคราะห์ประเด็นที่เกิดขึ้นในการปฏิบัติหน้าที่ของผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้เพื่อการวางแผนดำเนินการในการบรรเทาหรือขจัดอุปสรรคที่มีได้อย่างเหมาะสม

1. หลักเกณฑ์การปฏิบัติหน้าที่ของผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้

2. ข้อเสนอแนะและแนวทางแก้ไขหลักเกณฑ์ที่กำหนดให้ผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้ออกค่าใช้จ่ายในการดำเนินการเรียกร้องค่าเสียหายล่วงหน้าไปก่อน

(ประกาศคณะกรรมการกำกับตลาดทุนที่ทจ. 37/2552)

หน้าที่กระทำการ

- 1) การใช้ความระมัดระวังและดูแลรักษาประโยชน์ของผู้ถือหุ้นกู้เยี่ยงผู้มีวิชาชีพจะพึงกระทำในกิจการเช่นว่านั้น
- 2) การลงลายมือชื่อให้ระบุว่าเป็นการกระทำเพื่อประโยชน์ของผู้ถือหุ้นกู้ทั้งปวง
- 3) ดูแลมิให้ผู้ออกหุ้นกู้กระทำการใด ๆ เกี่ยวกับหลักประกันอันจะทำให้มูลค่าลดน้อยถอยลงจนสัดส่วนมูลค่าหลักประกันต่อหุ้นกู้ไม่เป็นไปตามข้อกำหนดสิทธิหรือเปลี่ยนแปลงไปในทางที่อาจทำให้ผู้ถือหุ้นกู้เสียประโยชน์

หน้าที่กระทำการ (ต่อ)

(ประกาศคณะกรรมการกำกับตลาดทุนที่ทจ. 37/2552)

- 4) ถ้าผู้ออกหุ้นกู้ฝ่าฝืนข้อกำหนดสิทธิ (นอกจากการชำระเงินต้น/ดอกเบี้ย/การดำรง reserve) และเกิดความเสียหาย ต้องเรียกร้องค่าเสียหายภายใน 90 วัน
- 5) แจ้งเป็นหนังสือถึงผู้ถือหุ้นกู้ตามทะเบียนเมื่อผู้ออกหุ้นกู้ฝ่าฝืนข้อกำหนดสิทธิ
โดยระบุดำเนินการและผลการดำเนินการ

ภายใน 90 วันนับแต่

- (ก) วันที่รู้/ควรรู้ถึงการไม่ปฏิบัติตามข้อกำหนดสิทธิ
- (ข) วันที่ได้ดำเนินการตามอำนาจหน้าที่
- (ค) วันที่ปรากฏผลการดำเนินการ
- (ง) วันที่ได้รับการร้องขอ

หน้าที่กระทำการ (ต่อ)

(ประกาศคณะกรรมการกำกับตลาดทุนที่ทจ. 37/2552)

- 6) การจัดประชุมผู้ถือหุ้นกู้ให้ แจ้งเป็นหนังสือให้ผู้ถือหุ้นกู้ที่ปรากฏชื่อตามทะเบียนผู้ถือหุ้นกู้ออกล่วงหน้าอย่างน้อย 7 วันก่อนวันประชุม
- 7) การเรียกร้องค่าเสียหายหรือบังคับชำระหนี้ให้ผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้ออกค่าใช้จ่ายล่วงหน้า และเมื่อบังคับชำระหนี้ได้แล้ว ให้ผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้หักค่าใช้จ่ายที่ออกล่วงหน้าก่อนแจกจ่ายให้ผู้ถือหุ้นกู้
- 8) เมื่อบังคับชำระหนี้ได้แล้ว ให้รวบรวมและแจกจ่ายทรัพย์สินให้ผู้ถือหุ้นกู้ตามสัดส่วน
- 9) จัดทำบัญชีแสดงรายละเอียดเกี่ยวกับการรวบรวมทรัพย์สิน ค่าใช้จ่ายการแจกจ่าย

หน้าที่งดเว้นกระทำการ

(ประกาศคณะกรรมการกำกับตลาดทุนที่ทจ. 37/2552)

- 1) ทำสัญญารับหลักประกันที่บังคับไม่ได้
- 2) ยอมให้ปลดหรือเปลี่ยนแปลงหลักประกันแตกต่างจากข้อกำหนดสิทธิ
- 3) นำหลักประกันในครอบครองของตนไปแสวงหาประโยชน์หรือยอมให้บุคคลอื่นหาประโยชน์โดยข้อกำหนดสิทธิไม่อนุญาต

หน้าที่งดเว้นกระทำการ (ต่อ)

(ประกาศคณะกรรมการกำกับตลาดทุนที่ทจ. 37/2552)

- 4) เข้าซื้อทรัพย์สินหลักประกันหรือทรัพย์สินของผู้ออกหุ้นกู้ในการบังคับชำระหนี้ตามหุ้นกู้
- 5) รับทรัพย์สิน/ประโยชน์เพื่อตนเองจากบุคคลที่เข้าซื้อทรัพย์สินหลักประกันหรือทรัพย์สินที่ถูกบังคับคดี
- 6) รับประโยชน์จากการเรียกร้องค่าเสียหายหรือบังคับชำระหนี้นอกจากประโยชน์ที่ได้ตกลงตามสัญญาแต่งตั้งผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้

หน้าที่งดเว้นกระทำการ (ต่อ)*(ประกาศคณะกรรมการกำกับตลาดทุนที่ทจ. 37/2552)*

- 7) ประนีประนอมยอมความในการบังคับชำระหนี้โดยทำให้ผู้ถือหุ้นกู้ได้รับชำระหนี้หรือค่าเสียหายน้อยลงจากที่ควรได้รับตามสิทธิโดยไม่ได้รับมติจากที่ประชุมผู้ถือหุ้นกู้
- 8) หักเงินที่บังคับได้จากผู้ออกหุ้นกู้ซึ่งต้องแจกจ่ายให้แก่ผู้ถือหุ้นกู้ ชำระหนี้อื่นที่ผู้ถือหุ้นกู้อมีอยู่กับผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้
- 9) กระทำการอันไม่ชอบด้วยหน้าที่ซึ่งอาจทำให้ผู้ถือหุ้นกู้ไม่ได้รับชำระหนี้ อย่างครบถ้วน

1. หลักเกณฑ์การปฏิบัติหน้าที่ของผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้

2. ข้อเสนอแนะและแนวทางแก้ไขหลักเกณฑ์ที่กำหนดให้ผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้ออกค่าใช้จ่ายในการดำเนินการเรียกร้องค่าเสียหายล่วงหน้าไปก่อน

(ประกาศคณะกรรมการกำกับตลาดทุนที่ทจ. 37/2552)

- 7) การเรียกร้องค่าเสียหายหรือบังคับชำระหนี้ให้ผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้ออกค่าใช้จ่ายล่วงหน้า และเมื่อบังคับชำระหนี้ได้แล้ว ให้ผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้หักค่าใช้จ่ายที่ออกล่วงหน้าก่อนแจกจ่ายให้ผู้ถือหุ้นกู้

ประเด็น : ควรให้ผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้ออกค่าใช้จ่ายล่วงหน้าหรือไม่

ตาราง ๑

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

ค่าธรรมเนียมศาล (ค่าขึ้นศาล)^{๓๖๖}

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

ลักษณะของคดี
ทุนทรัพย์
อัตรา
หมายเหตุ

(๑) คดีที่มีคำขอให้ปลดเปลื้องทุกข์อันอาจคำนวณเป็นราคาเงินได้ ให้คิดค่าขึ้นศาลตามทุนทรัพย์ ดังต่อไปนี้

(ก) ค่าฟ้องนอกจากที่ระบุไว้ใน (ข) และ (ค)

ไม่เกินห้าสิบล้านบาท

ร้อยละ ๒ แต่ไม่เกินสองแสนบาท

ค่าธรรมเนียมตาม (ก) (ข) และ (ค) ถ้ารวมแล้วมีเศษไม่ถึงหนึ่งบาทให้ปัดทิ้ง

ส่วนที่เกินห้าสิบล้านบาทขึ้นไป

ร้อยละ ๐.๑

1 จ่ายค่าธรรมเนียมเหมือนจ่ายเบี้ยประกัน**ข้อดี**

ค่าบริการสะท้อนความเสี่ยงที่แท้จริง ทำให้ผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้มีเงินสำรองเพื่อออกค่าใช้จ่ายล่วงหน้าได้มากขึ้นหากเกิดกรณีที่จำเป็น

ข้อเสีย

ผู้ออกหุ้นกู้จะต้องจ่ายเงินเปล่า นอกจากนี้อาจต้องจัดให้มีระบบการตรวจสอบดูแลความมั่นคงทางการเงินของผู้ให้บริการ เพื่อให้มั่นใจได้ว่าเมื่อใช้วิธีการเรียกเก็บค่าบริการเช่นนี้แล้วผู้ให้บริการจะมีความมั่นคงทางการเงินเพียงพอเพื่อรองรับกรณีที่อาจเกิดเหตุจำเป็นต้องใช้เงินนั้น

2 จัดให้มี *sinking fund/reserve account* เพียงพอเฉพาะสำหรับการดำเนินการทั่วไป (ส่วนที่เกินกว่าหน้าที่ผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้ให้เป็นหน้าที่ของผู้ถือหุ้นกู้ในฐานะเจ้าหนี้เช่นกรณีปกติ)**ข้อดี**

ผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้มีเงินสำรองเพียงพออยู่เสมอเพื่อดำเนินการในกรณีปกติทั่วไป

ข้อเสีย

ผู้ออกหุ้นกู้จะต้องแบ่งเงินส่วนหนึ่งค้างไว้ในบัญชี ผู้แทนผู้ถือหุ้นกู้มีภาระด้านระบบงานที่จะต้องระบุว่าผู้ถือหุ้นกู้รายใดได้ชำระเงินส่วนเกิน (เช่นค่าธรรมเนียมศาล) และรายใดไม่ชำระ เพื่อการแจกจ่ายทรัพย์สินในภายหลัง

