

บันทึก

เรื่อง ปัญหาการใช้บังคับประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑
กับการประกอบธุรกิจหลักทรัพย์

กรมทะเบียนการค้า ได้มีหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ พณ ๐๖๐๕/๓๓๖๙ ลงวันที่ ๒๖ พฤศจิกายน ๒๕๕๐ ความว่า ตามที่รัฐบาลโดยกระทรวงการคลัง ได้มีคำสั่งกระทรวงการคลังสั่งระงับการดำเนินการกิจการของบริษัทเงินทุนหลักทรัพย์ รวม ๕๘ ราย เพื่อดำเนินการแก้ไขฐานะและการดำเนินงานของบริษัทดังกล่าว และเพื่อประโยชน์ในการรักษาเสถียรภาพทางการเงินและระบบสถาบันการเงิน และต่อมาได้มีการตราพระราชกำหนดเพื่อแก้ไขปัญหาระบบสถาบันการเงินและฟื้นฟูสถานะการดำเนินการของสถาบันการเงินบางแห่งที่ประสบปัญหา รวมทั้งสิ้น ๖ ฉบับ นั้น

โดยที่แนวทางในการดำเนินการฟื้นฟูสถาบันการเงินดังกล่าวประการหนึ่งรัฐบาลจะเปิดให้ผู้ลงทุนจากต่างประเทศเข้าถือหุ้นในสถาบันการเงินต่าง ๆ มากกว่าร้อยละ ๕๐ ของทุนจดทะเบียนบริษัทได้ ซึ่งกระทรวงพาณิชย์และกรมทะเบียนการค้าในฐานะผู้รับผิดชอบในการปฏิบัติการตามประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑ เห็นว่า สามารถดำเนินการได้โดยไม่ต้องห้ามตามประกาศดังกล่าวแต่ประการใด กล่าวคือ

๑. กิจการธนาคารพาณิชย์ไม่ถือว่าเป็นธุรกิจบริการตามบัญชี ค. หมวด ๓ (๑) ท้ายประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑ แต่เป็นการประกอบธุรกิจอย่างหนึ่งตามกฎหมายว่าด้วยการธนาคารพาณิชย์ ตามแนวคำวินิจฉัยของคณะกรรมการกฤษฎีกา(กรรมการร่างกฎหมายคณะที่ ๗)

๒. ธุรกิจเงินทุนตามพระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจเงินทุน ธุรกิจหลักทรัพย์ และธุรกิจเครดิตฟองซิเอร์ พ.ศ. ๒๕๒๒ ไม่ถือเป็นธุรกิจในบัญชีท้ายประกาศของคณะปฏิวัติฉบับที่ ๒๔๑ ตามนัยเดียวกับธุรกิจการธนาคารพาณิชย์

๓. สำหรับธุรกิจหลักทรัพย์ตามพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. ๒๕๓๕ โดยภาพรวมแล้วเป็นธุรกิจเกี่ยวกับการให้บริการจัดการทรัพย์สินให้กับผู้อื่นไม่ใช่ธุรกิจนายหน้าหรือตัวแทนโดยทั่วไป ธุรกิจหลักทรัพย์จึงเข้าข่ายเป็นธุรกิจบริการตามบัญชี ค. หมวด ๓ (๑) ท้ายประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑ นอกจากนั้นเมื่อมีการตราพระราชกำหนดการปฏิรูประบบสถาบันการเงิน พ.ศ. ๒๕๕๐ หากคณะกรรมการองค์การเพื่อการปฏิรูประบบสถาบันการเงินใช้อำนาจตามมาตรา ๓๓ (๒) อนุญาตให้มีอัตราส่วนการถือหุ้นของผู้ลงทุนชาวต่างประเทศในบริษัทที่ประกอบธุรกิจหลักทรัพย์ตามจำนวนที่คณะกรรมการองค์การเห็นสมควรแล้ว แม้ว่าสัดส่วนการถือหุ้นของผู้ลงทุนชาวต่างประเทศจะทำให้บริษัทมีฐานะเป็นคนต่างด้าวตามนัยข้อ ๓ แห่งประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑ ก็ตาม แต่พระราชกำหนดการปฏิรูประบบสถาบันการเงิน พ.ศ. ๒๕๕๐ เป็นกฎหมายเฉพาะ จึงมีผลเป็นการยกเว้นประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑ ซึ่งเป็นกฎหมายทั่วไปได้

อย่างไรก็ดี ในส่วนของธุรกิจหลักทรัพย์ยังมีความสับสนในการถือปฏิบัติตามความเห็นของกระทรวงพาณิชย์และกรมทะเบียนการค้าดังกล่าวข้างต้น และมีความเห็นว่าการเห็นดังกล่าวไม่ถูกต้อง กล่าวคือ

(๑) ธุรกิจหลักทรัพย์ ควรถือว่าเป็นการประกอบธุรกิจนายหน้าหรือตัวแทนตามบัญชี ก. หมวด ๓ (๕) ซึ่งห้ามมิให้คนต่างด้าวประกอบธุรกิจดังกล่าว ทั้งนี้ เนื่องจากกิจการของธุรกิจหลักทรัพย์ส่วนหนึ่งคือการเป็นนายหน้าซื้อขายหลักทรัพย์

(๒) แม้ว่าจะมีการตราพระราชกำหนดการปฏิรูประบบสถาบันการเงิน พ.ศ. ๒๕๕๐ แต่ก็ยังคงต้องยึดถือบังคับตามประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑ ด้วยเนื่องจากพระราชกำหนดดังกล่าวมิได้บัญญัติยกเว้นการบังคับใช้ประกาศของคณะปฏิวัติฉบับที่ ๒๔๑ นอกจากนั้น พระราชกำหนดดังกล่าวจะใช้บังคับได้แต่เฉพาะบริษัทเงินทุนหลักทรัพย์ที่กระทรวงการคลังมีคำสั่งระงับการดำเนินกิจการ ๕๘ ราย เท่านั้น แต่บริษัทที่ประกอบธุรกิจหลักทรัพย์รายอื่นไม่ได้รับผลบังคับจากพระราชกำหนดดังกล่าวด้วย

โดยที่การให้ผู้ลงทุนชาวต่างประเทศเข้ามาถือหุ้นในบริษัทหลักทรัพย์ได้โดยไม่จำกัดจำนวนเป็นมาตรการอันจำเป็นที่ต้องดำเนินการเพื่อการฟื้นฟูสถานะของบริษัทหลักทรัพย์ที่ประสบปัญหาและเป็นการฟื้นฟูเศรษฐกิจของประเทศ ดังนั้น เพื่อความชัดเจนในการปฏิบัติเกี่ยวกับกรณีต่อไป กรมทะเบียนการค้าจึงขอให้คณะกรรมการกฤษฎีกาพิจารณาวินิจฉัยปัญหาข้อกฎหมายว่า

๑. ธุรกิจหลักทรัพย์เป็นธุรกิจที่อยู่ในข่ายควบคุมตามประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑ หรือไม่

๒. พระราชกำหนดการปฏิรูประบบสถาบันการเงิน พ.ศ. ๒๕๕๐ มีผลยกเว้นประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑ หรือไม่

๓. หากธุรกิจหลักทรัพย์เป็นธุรกิจที่อยู่ในข่ายควบคุมตามประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑ และไม่สามารถขออนุญาตจากอธิบดีกรมทะเบียนการค้าได้ อีกทั้งพระราชกำหนดดังกล่าวก็ไม่มีผลเป็นการยกเว้นประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑ แล้ว ทางราชการจะมีวิธีดำเนินการประการใดภายใต้บทบัญญัติของกฎหมายที่ใช้บังคับในปัจจุบัน เพื่อให้ผู้ลงทุนชาวต่างประเทศสามารถเข้าถือหุ้นในบริษัทหลักทรัพย์โดยไม่มีข้อจำกัดเกี่ยวกับจำนวนหุ้นที่ถือได้

คณะกรรมการกฤษฎีกา (กรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๑) ได้พิจารณาข้อหาหรือดังกล่าวโดยได้ฟังข้อเท็จจริงจากผู้แทนกระทรวงพาณิชย์ (กรมทะเบียนการค้า) ผู้แทนกระทรวงการคลัง (สำนักงานเศรษฐกิจการคลัง) ผู้แทนธนาคารแห่งประเทศไทยผู้แทนสำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ และผู้แทนตลาดหลักทรัพย์แห่งประเทศไทย แล้ว มีความเห็นดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง ที่ข้อหาหรือว่า ธุรกิจหลักทรัพย์เป็นธุรกิจที่อยู่ในข่ายควบคุมตามประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑ หรือไม่ นั้น เห็นว่า เดิมการประกอบธุรกิจหลักทรัพย์อยู่ภายใต้การควบคุมของพระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจเงินทุน ธุรกิจหลักทรัพย์ และธุรกิจ

เครดิตฟองซิเอร์ พ.ศ. ๒๕๒๒ โดยในมาตรา ๑๗^๑ ของพระราชบัญญัติดังกล่าวได้กำหนดควบคุมเรื่องการถือหุ้นของคนต่างด้าวหรือการมีกรรมกรเป็นคนต่างด้าวในบริษัทที่ประกอบธุรกิจเงินทุน สำหรับธุรกิจเครดิตฟองซิเอร์ก็มีลักษณะเช่นเดียวกันโดยผลของมาตรา ๕๖^๒ ที่ให้นำมาตรา ๑๗ มาใช้บังคับแก่บริษัทเครดิตฟองซิเอร์โดยอนุโลม แต่สำหรับธุรกิจหลักทรัพย์มิได้มีบทบัญญัติควบคุมในเรื่องการถือหุ้นของคนต่างด้าวหรือการมีกรรมกรเป็นคนต่างด้าวเอาไว้ ด้วยเหตุนี้ จึงมีผลทำให้การควบคุมการถือหุ้นของคนต่างด้าวในธุรกิจหลักทรัพย์อยู่ภายใต้บังคับของประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑ ซึ่งมีผลบังคับใช้ตั้งแต่วันที่ ๒๕ พฤศจิกายน ๒๕๑๕ อันเป็นกฎหมายที่มุ่งควบคุมการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าวโดยทั่วไป ต่อมาเมื่อมีการตราพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. ๒๕๓๕ ขึ้น โดยแยกการประกอบธุรกิจหลักทรัพย์ออกจากพระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจเงินทุน ธุรกิจหลักทรัพย์ และธุรกิจเครดิตฟองซิเอร์ พ.ศ. ๒๕๒๒ และได้นำมากำหนดไว้ในพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. ๒๕๓๕ ว่าเป็นการเฉพาะ แต่ก็มิได้มีบทบัญญัติเกี่ยวกับการควบคุมการถือหุ้นของคนต่างด้าวหรือการมีกรรมกรเป็นคนต่างด้าวไว้ ด้วยเหตุนี้ การควบคุมการถือหุ้นของคนต่างด้าวในการประกอบธุรกิจหลักทรัพย์ในปัจจุบันจึงอยู่ภายใต้บังคับของประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑ เช่นเดิม

เมื่อได้วินิจฉัยไว้แล้วว่าการควบคุมการถือหุ้นของคนต่างด้าวในการประกอบธุรกิจหลักทรัพย์อยู่ในบังคับของประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑ จึงจำเป็นต้องพิจารณาว่าการดำเนินธุรกิจดังกล่าวถือเป็นธุรกิจตามบัญชีท้ายประกาศของคณะปฏิวัติฯ บัญชีใด ซึ่งเมื่อได้พิจารณาความหมายของคำว่า “ธุรกิจหลักทรัพย์” ตามมาตรา ๔^๓ ของพระราชบัญญัติหลักทรัพย์

^๑ มาตรา ๑๗ บริษัทเงินทุนต้องมีจำนวนหุ้นที่บุคคลผู้มีสัญชาติไทยถืออยู่ไม่ต่ำกว่าสามในสี่ของจำนวนหุ้นที่จำหน่ายได้แล้วทั้งหมด และต้องมีกรรมกรเป็นบุคคลผู้มีสัญชาติไทยไม่ต่ำกว่าสามในสี่ของจำนวนกรรมกรทั้งหมด แต่ในกรณีที่มีเหตุจำเป็นต้องแก้ไขฐานะหรือการดำเนินงานของบริษัทเงินทุนนั้น รัฐมนตรีด้วยคำแนะนำของธนาคารแห่งประเทศไทยมีอำนาจผ่อนผันให้มีจำนวนผู้ถือหุ้นหรือกรรมกรเป็นอย่างอื่นได้ในการผ่อนผันนั้นจะกำหนดเงื่อนไขใด ๆ ไว้ด้วยก็ได้

^๒ มาตรา ๕๖ ให้นำมาตรา ๑๔ วรรคสองและวรรคสาม มาตรา ๑๕ มาตรา ๑๖ มาตรา ๑๗ มาตรา ๑๘ มาตรา ๑๙ มาตรา ๒๐ (๑๓) มาตรา ๒๑ มาตรา ๒๒ มาตรา ๒๒ ทวิ มาตรา ๒๒ ตริ มาตรา ๒๓ มาตรา ๒๓ ทวิ มาตรา ๒๓ ตริ มาตรา ๒๔ มาตรา ๒๕ มาตรา ๒๖ มาตรา ๒๖ ทวิ มาตรา ๒๖ ตริ มาตรา ๒๖ จัตวา มาตรา ๒๘ มาตรา ๒๙ มาตรา ๒๙ ทวิ มาตรา ๓๐ มาตรา ๓๑ มาตรา ๓๒ มาตรา ๓๓ มาตรา ๓๔ มาตรา ๓๖ มาตรา ๓๗ และมาตรา ๓๘ มาใช้บังคับแก่บริษัทเครดิตฟองซิเอร์โดยอนุโลม

^๓ มาตรา ๔ ในพระราชบัญญัตินี้

ฯลฯ

ฯลฯ

“ธุรกิจหลักทรัพย์” หมายความว่า ธุรกิจหลักทรัพย์ประเภทดังต่อไปนี้

- (๑) การเป็นนายหน้าซื้อขายหลักทรัพย์
- (๒) การค้าหลักทรัพย์
- (๓) การเป็นที่ปรึกษาการลงทุน
- (๔) การจัดจำหน่ายหลักทรัพย์

และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. ๒๕๓๕ จะเห็นได้ว่า ธุรกิจหลักทรัพย์สามารถขออนุญาตประกอบกิจการได้ ๗ ประเภท คือ (๑) การเป็นนายหน้าซื้อขายหลักทรัพย์ (๒) การค้าหลักทรัพย์ (๓) การเป็นที่ปรึกษาการลงทุน (๔) การจัดจำหน่ายหลักทรัพย์ (๕) การจัดการกองทุนรวม (๖) การจัดการกองทุนส่วนบุคคล และ (๗) กิจการอื่นที่เกี่ยวกับหลักทรัพย์ตามที่รัฐมนตรีกำหนดตามข้อเสนอแนะของคณะกรรมการ ก.ล.ต. ซึ่งจะเห็นได้ว่า การประกอบธุรกิจหลักทรัพย์ประเภทการเป็นนายหน้าซื้อขายหลักทรัพย์^๕ นั้น เป็นการประกอบธุรกิจบริการตามบัญชี ก.หมวด ๓ (๕)^๕ ท้ายประกาศของคณะปฏิวัติดังกล่าว เนื่องจากมีลักษณะเป็นนายหน้าหรือตัวแทนประเภทหนึ่ง ส่วนธุรกิจหลักทรัพย์ประเภทการค้าหลักทรัพย์^๖ เห็นว่า ไม่อยู่ในข่ายควบคุมตามบัญชี ก. บัญชี ข. หรือ บัญชี ค. ท้ายประกาศของคณะปฏิวัติดังกล่าว ทั้งนี้ เนื่องจากการค้าหลักทรัพย์เป็นการซื้อขายหรือแลกเปลี่ยนหลักทรัพย์ในนามของตนเองเป็นทางค้าปกติ มิได้มีลักษณะเป็นการประกอบธุรกิจที่อยู่ภายใต้การควบคุมตามประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑ สำหรับธุรกิจหลักทรัพย์ประเภทการเป็นที่ปรึกษาการลงทุน^๗ การจัดจำหน่ายหลักทรัพย์^๘ การจัดการกองทุนรวม^๙ และ

(๕) การจัดการกองทุนรวม

(๖) การจัดการกองทุนส่วนบุคคล

(๗) กิจการอื่นที่เกี่ยวกับหลักทรัพย์ตามที่รัฐมนตรีกำหนดตามข้อเสนอแนะของคณะกรรมการ ก.ล.ต.

ฯลฯ

ฯลฯ

^๕ “การเป็นนายหน้าซื้อขายหลักทรัพย์” หมายความว่า การเป็นนายหน้าหรือตัวแทนเพื่อซื้อขาย หรือแลกเปลี่ยนหลักทรัพย์ให้แก่บุคคลอื่นเป็นทางค้าปกติ โดยได้รับค่านายหน้า ค่าธรรมเนียม หรือค่าตอบแทนอื่น

^๕ หมวด ๓ การประกอบธุรกิจบริการ

(๑) ทางบัญชี

(๒) ทางกฎหมาย

(๓) ทางสถาปัตยกรรม

(๔) โฆษณา

(๕) นายหน้าหรือตัวแทน

(๖) ขายทอดตลาด

(๗) ตัดผม แต่งผมและเสริมสวย

ฯลฯ

ฯลฯ

^๖ “การค้าหลักทรัพย์” หมายความว่า การซื้อ ขาย หรือแลกเปลี่ยนหลักทรัพย์ในนามของตนเองเป็นทางค้าปกติโดยกระทำนอกตลาดหลักทรัพย์หรือศูนย์ซื้อขายหลักทรัพย์

^๗ “การเป็นที่ปรึกษาการลงทุน” หมายความว่า การให้คำแนะนำแก่ประชาชนไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อม เกี่ยวกับคุณค่าของหลักทรัพย์หรือความเหมาะสมในการลงทุนที่เกี่ยวกับหลักทรัพย์นั้น หรือที่เกี่ยวกับการซื้อหรือขายหลักทรัพย์ใด ๆ เป็นทางค้าปกติทั้งนี้ โดยได้รับค่าธรรมเนียมหรือค่าตอบแทนอื่น แต่ไม่รวมถึงการให้คำแนะนำแก่ประชาชนในลักษณะที่คณะกรรมการ ก.ล.ต. ประกาศกำหนด

การจัดการกองทุนส่วนบุคคล^{๑๐} นั้น เห็นว่า เป็นการประกอบธุรกิจที่มีลักษณะเป็นการรับทำงานให้บุคคลอื่นอันถือได้ว่าเป็นการประกอบธุรกิจบริการตามบัญชี ค. หมวด ๓ (๑)^{๑๑} ท้ายประกาศของคณะปฏิวัติดังกล่าว ทั้งนี้ ตามที่คณะกรรมการกฤษฎีกา (กรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๗) ได้เคยวางแนวทางการวินิจฉัยไว้แล้วในเรื่องเสร็จที่ ๔๕๓/๒๕๒๕^{๑๒} สำหรับธุรกิจหลักทรัพย์ประเภทอื่นตามที่รัฐมนตรีกำหนด เห็นว่า คงต้องพิจารณารายละเอียดของการประกอบกิจการในแต่ละประเภทเป็นกรณีๆ ไป

ประเด็นที่สอง ที่ขอหารือว่า พระราชกำหนดการปฏิรูประบบสถาบันการเงิน พ.ศ. ๒๕๔๐ มีผลยกเว้นประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑ หรือไม่นั้น เห็นว่า มาตรา ๒๓ (๒)^{๑๓} แห่งพระราชกำหนดดังกล่าวได้ให้อำนาจคณะกรรมการองค์การเพื่อการปฏิรูประบบสถาบันการเงินที่จะอนุญาตหรือผ่อนผันในเรื่องจำนวนหุ้นที่บุคคลผู้มีสัญชาติไทยถืออยู่ต่ำกว่าสามในสี่ของจำนวนหุ้นที่จำหน่ายได้แล้วทั้งหมดและจำนวนกรรมการเป็นบุคคลผู้มีสัญชาติไทยต่ำกว่าสามในสี่ของกรรมการทั้งหมดสำหรับบริษัทเงินทุนหรือบริษัทเงินทุนหลักทรัพย์ที่ถูกระงับการ

๔ “การจัดจำหน่ายหลักทรัพย์” หมายความว่า การรับหลักทรัพย์ทั้งหมดหรือบางส่วนจากบริษัทหรือเจ้าของหลักทรัพย์ไปเสนอขายต่อประชาชน โดยได้รับค่าธรรมเนียมหรือค่าตอบแทนอื่น ทั้งนี้ ไม่ว่าจะมีเงื่อนไขอย่างหนึ่งอย่างใดหรือไม่ก็ตาม

๕ “การจัดการกองทุนรวม” หมายความว่า การจัดการลงทุนตามโครงการจัดการกองทุนรวม โดยการออกหน่วยลงทุนของแต่ละโครงการจำหน่ายแก่ประชาชนเพื่อนำเงินที่ได้จากการจำหน่ายหน่วยลงทุนนั้นไปลงทุนในหลักทรัพย์ หรือทรัพย์สินอื่นหรือไปหาผลตอบแทนโดยวิธีอื่น

๑๐ “การจัดการกองทุนส่วนบุคคล” หมายความว่า การจัดการเงินทุนของบุคคลตั้งแต่ห้าคนหรือคณะบุคคลตั้งแต่หนึ่งคณะขึ้นไป ที่ได้มอบหมายให้จัดการลงทุนเพื่อแสวงหาผลประโยชน์จากหลักทรัพย์ โดยได้รับค่าธรรมเนียมหรือค่าตอบแทนอื่น แต่ไม่รวมถึงการจัดการกองทุนตามกฎหมายว่าด้วยกองทุนสำรองเลี้ยงชีพ

๑๑ หมวด ๓ การประกอบธุรกิจบริการ

(๑) นอกจากที่ระบุไว้ในบัญชี ก. และบัญชี ข.

ฯลฯ

ฯลฯ

๑๒ บันทึก เรื่อง หารือปัญหาข้อกฎหมายตามประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๔๑ (กรณีการประกอบธุรกิจของสำนักงานตัวแทนของธนาคารต่างประเทศตามกฎหมายว่าด้วยการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว) ส่งพร้อมหนังสือถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ที่ สร. ๐๖๐๑/๒๕๓๒ ลงวันที่ ๒๖ พฤศจิกายน ๒๕๒๕

๑๓ มาตรา ๒๓ เพื่อประโยชน์ในการแก้ไขฟื้นฟูฐานะของบริษัทที่ถูกระงับการดำเนินการกิจการ การอนุญาต หรือการผ่อนผัน ตามกฎหมายว่าด้วยการประกอบธุรกิจเงินทุน ธุรกิจหลักทรัพย์ และธุรกิจเครดิตฟองซิเอร์ ในเรื่องดังต่อไปนี้ แล้วแต่กรณีให้เป็นอำนาจหน้าที่ของคณะกรรมการองค์การ

(๑) การถือหุ้นสถาบันการเงินเกินอัตราที่กฎหมายกำหนด

(๒) จำนวนหุ้นที่บุคคลผู้มีสัญชาติไทยถืออยู่ต่ำกว่าสามในสี่ของจำนวนหุ้นที่จำหน่ายได้แล้วทั้งหมดของสถาบันการเงิน และจำนวนกรรมการเป็นบุคคลผู้มีสัญชาติไทยต่ำกว่าสามในสี่ของจำนวนกรรมการทั้งหมด

ฯลฯ

ฯลฯ

ดำเนินการได้ โดยเป็นการใช้อำนาจตามกฎหมายว่าด้วยการประกอบธุรกิจเงินทุน ธุรกิจหลักทรัพย์ และธุรกิจเครดิตฟองซิเอร์ ซึ่งก็คือพระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจเงินทุน ธุรกิจหลักทรัพย์ และธุรกิจเครดิตฟองซิเอร์ พ.ศ. ๒๕๒๒ เท่านั้น มิได้มีความหมายเป็นการยกเว้นหรือผ่อนผันบทบัญญัติที่กำหนดไว้ในประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๘๑ หรือกฎหมายอื่น ด้วยเหตุนี้ จึงมีความเห็นว่า หากคณะกรรมการองค์การฯใช้อำนาจตามมาตรา ๒๓ (๒) กับบริษัทเงินทุนที่ถูกระงับการดำเนินการย่อมสามารถกระทำได้ แต่หากจะใช้อำนาจดังกล่าวกับบริษัทเงินทุนหลักทรัพย์ที่ถูกระงับการดำเนินการเพื่อให้มีจำนวนผู้ถือหุ้นซึ่งเป็นคนต่างด้าวเกินจำนวนที่กำหนดจนทำให้มีฐานะเป็นนิติบุคคลต่างด้าวตามประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๘๑ แล้ว ในส่วนของการประกอบธุรกิจหลักทรัพย์ของบริษัทนั้นย่อมไม่อาจจะดำเนินการได้ เว้นแต่จะได้มีการดำเนินการตามบทบัญญัติของประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๘๑ ด้วย โดยหากบริษัทนั้นประกอบธุรกิจประเภทที่กำหนดในบัญชี ก. ก็จะต้องมีการออกพระราชกฤษฎีกาอนุญาตให้คนต่างด้าวประกอบธุรกิจนั้นได้ก่อนตามความในข้อ ๔^{๑๔} แห่งประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๘๑ และหากบริษัทนั้นประกอบธุรกิจประเภทที่กำหนดในบัญชี ค. ก็จะต้องได้รับอนุญาตจากอธิบดีกรมทะเบียนการค้าก่อน ทั้งนี้ ตามความในข้อ ๕^{๑๕} แห่งประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๘๑

ประเด็นที่สาม เห็นว่า หากประสงค์จะให้ผู้ลงทุนชาวต่างประเทศสามารถถือหุ้นในบริษัทหลักทรัพย์โดยไม่มีข้อจำกัดเกี่ยวกับจำนวนหุ้นที่ถือได้ ก็สามารถทำได้โดยจะต้องพิจารณาว่าบริษัทหลักทรัพย์นั้นได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจหลักทรัพย์ประเภทใดบ้าง หากเป็นประเภทที่อยู่ในบัญชี ก. หรือ บัญชี ข. ท้ายประกาศของคณะปฏิวัติดังกล่าว ก็จำเป็นต้องมีการออกพระราชกฤษฎีกาอนุญาตให้กระทำได้ตามความในข้อ ๔ หากเป็นประเภทที่อยู่ในบัญชี ค. ท้ายประกาศของคณะปฏิวัติฯ ก็จะต้องได้รับอนุญาตจากอธิบดีกรมทะเบียนการค้าตามความในข้อ ๕ ของประกาศของคณะปฏิวัติดังกล่าว สำหรับกรณีของบริษัทหลักทรัพย์ที่ได้รับใบอนุญาตให้ประกอบธุรกิจหลักทรัพย์หลายประเภทก็จะต้องดำเนินการตามที่กำหนดในแต่ละประเภทให้ครบถ้วนจึงจะสามารถดำเนินการประกอบธุรกิจประเภทนั้นได้

(ลงชื่อ) อักษราทร จุฬารัตน

(นายอักษราทร จุฬารัตน)

^{๑๔} ข้อ ๔ ห้ามมิให้คนต่างด้าวประกอบธุรกิจที่กำหนดไว้ในบัญชี ก. หรือบัญชี ข. ท้ายประกาศของคณะปฏิวัติฉบับนี้ เว้นแต่จะได้มีพระราชกฤษฎีกาอนุญาตพระราชกฤษฎีกาอาจกำหนดเงื่อนไขประการใดก็ได้ ตามแต่จะเห็นสมควร

ห้ามมิให้คนต่างด้าวประกอบธุรกิจที่กำหนดไว้ในบัญชี ค. ท้ายประกาศของคณะปฏิวัติฉบับนี้ เว้นแต่จะได้รับอนุญาตจากอธิบดี การแก้ไขเปลี่ยนแปลงบัญชี ค. ให้กระทำโดยพระราชกฤษฎีกา

^{๑๕} ข้อ ๕ คนต่างด้าวซึ่งประสงค์จะประกอบธุรกิจประเภทใดที่กำหนดไว้ในบัญชี ค. ท้ายประกาศของคณะปฏิวัติฉบับนี้ ให้ยื่นคำขอรับใบอนุญาตต่ออธิบดีและในกรณีที่เห็นสมควรให้ออกใบอนุญาตอธิบดีจะกำหนดเงื่อนไขตามที่บัญญัติไว้ในกฎกระทรวงที่ออกตามความในข้อ ๘ ก็ได้ การขอและการออกใบอนุญาตให้เป็นไปตามแบบและวิธีการที่อธิบดีกำหนด

เลขานุการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

ธันวาคม ๒๕๕๐