

4.6 คู่มือการรวมกิจการ

ตามหลักเกณฑ์และวิธีการการรวมและการถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงาน

คู่มือการรวมกิจการ

ตามหลักเกณฑ์และวิธีการการรวมและการถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงาน

สำนักงานคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน

ฝ่ายรวบรวมกิจการ

คำนำ

คู่มือการรวมกิจการตามหลักเกณฑ์และวิธีการการรวมและถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงานฉบับนี้จัดทำขึ้นเป็นแนวทางให้กับผู้ประสงค์จะรวมกิจการพลังงาน และเจ้าหน้าที่ของสำนักงานคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน รวมทั้งผู้ที่มีส่วนเกี่ยวข้อง เพื่อให้ความเข้าใจที่ถูกต้องตรงกันในการยื่นคำขอและการตรวจสอบเอกสารหลักฐานต่าง ๆ สำหรับการพิจารณาอนุญาตคำขอรวมกิจการและการถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงาน โดยคำนึงถึงประสิทธิภาพและการไม่เพิ่มภาระจนเกินสมควรแก่ผู้ที่ต้องปฏิบัติตามกฎหมายเป็นสำคัญ

โดยคู่มือฉบับนี้จะกล่าวถึงถึงลักษณะของการรวมและถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงานซึ่งผู้ยื่นคำขอจะต้องปฏิบัติตามระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงานว่าด้วย หลักเกณฑ์และวิธีการรวมกิจการและการถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงาน โดยได้อธิบายถึงหน้าที่ในการยื่นคำขอรวมและถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงาน หน้าที่ในจัดทำและรายละเอียดของเอกสารหรือหลักฐานประกอบคำขอ การตรวจสอบคำขอของโดยสำนักงานคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน การพิจารณาของคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน การพิจารณาถึงลักษณะของการโอนสิทธิตามใบอนุญาตซึ่งมีแนวโน้มว่าจะไม่ส่งผลกระทบต่อการแข่งขัน ผู้ใช้พลังงาน และความมั่นคงทางพลังงานและประโยชน์สาธารณะ การพิจารณาความเป็นผู้มีอำนาจเหนือตลาดในตลาด การให้บริการพลังงานที่เกี่ยวข้องตลาดใดตลาดหนึ่ง การอุทธรณ์คำสั่ง และการตรวจสอบภายหลังการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้

บทที่ 1 นิยามที่ปรากฏในระเบียบ กกพ. เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการการรวมและถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงาน

ผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการพลังงานตามพระราชบัญญัติการประกอบกิจการพลังงาน พ.ศ. 2550 ที่ประสงค์จะดำเนิน “การรวมกิจการ” หรือ “การถือหุ้นไขว้” กับผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการพลังงานอีกรายหนึ่งนั้นจะต้องปฏิบัติตามหลักเกณฑ์และวิธีการตามระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการรวมกิจการและการถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงาน พ.ศ. (“ระเบียบฯ”) โดยในบทที่ 1 นี้จะได้อธิบายถึงนิยามต่าง ๆ ที่ปรากฏในระเบียบโดยเฉพาะอย่างยิ่งการพิจารณาถึงรูปแบบและลักษณะของการรวมกิจการและการถือหุ้นไขว้ระหว่างผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการพลังงาน

1.1 รูปแบบและลักษณะของการรวมกิจการ

รูปแบบของการรวมกิจการนั้นสามารถเกิดขึ้นได้ทั้งแนวนอนและแนวตั้ง โดยการรวมกิจการแบบแนวนอนจะเกิดขึ้นระหว่างผู้รับใบอนุญาตที่ผลิตสินค้าหรือให้บริการพลังงานที่สามารถใช้งานได้เหมือนกัน และ/หรือ ผู้รับใบอนุญาตที่ผลิตสินค้าหรือให้บริการพลังงานที่สามารถใช้งานประกอบกัน ส่วนการรวมกิจการแบบแนวตั้งจะเกิดขึ้นระหว่างผู้รับใบอนุญาตที่มีลักษณะการประกอบกิจการที่ผลิตสินค้าหรือให้บริการพลังงานที่เป็นปัจจัยการผลิต ให้แก่ผู้รับใบอนุญาตอีกรายหนึ่งกับผู้รับใบอนุญาตที่ซื้อสินค้าและให้บริการพลังงานนั้น⁵⁰⁹

ทั้งนี้ ตามระเบียบฯ สามารถแบ่งออกได้เป็น 3 กรณี ได้แก่ กรณีเกิดนิติบุคคลใหม่หรือสัญญาร่วมกรณีการเข้าซื้อสินทรัพย์ และกรณีการเข้าซื้อหุ้น

1.1.1 กรณีเกิดนิติบุคคลใหม่หรือสัญญาร่วมตามข้อ 4 วรรคหนึ่ง (1)

การรวมกิจการ คือ การที่ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตรวมกับผู้รับใบอนุญาตรายอื่นอันส่งผลให้สถานะของผู้รับใบอนุญาตรายหนึ่งคงอยู่และผู้รับใบอนุญาตอีกรายหนึ่งสิ้นสุดลง

⁵⁰⁹ ในกรณีของประเทศสหรัฐอเมริกากำหนดให้ผู้ร้องขอต้องยื่นรายงานผลกระทบต่อการแข่งขันในแนวนอน หากธุรกรรมนั้นทำให้เกิดกรณีบริษัทเดียวเป็นเจ้าของที่มีอำนาจควบคุมระบบการผลิตไฟฟ้าของกิจการที่ไม่ได้เป็นบริษัทในเครือมาก่อนมีการทำธุรกรรม

หรือเกิดเป็นนิติบุคคลใหม่ตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์หรือตามสัญญาร่วมค้า นิยามศัพท์ที่เกี่ยวข้องมีดังต่อไปนี้

นิยามศัพท์	ความหมาย
การรวมกิจการ	การรวมกันของกิจการระหว่างกิจการของผู้รับใบอนุญาตรายหนึ่งหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตกับผู้รับใบอนุญาตอีกรายหนึ่ง
ผู้รับใบอนุญาตรายหนึ่ง <u>คงอยู่</u>	การรวมกิจการอาจทำให้มีผู้รับใบอนุญาตรายหนึ่งยังคงประกอบกิจการพลังงานอยู่ ไม่มีการยุติการดำเนินกิจการ และไม่มีการเพิกถอนใบอนุญาต
การที่ผู้รับใบอนุญาตอีกรายหนึ่ง <u>สิ้นสุดลง</u>	การรวมกิจการอาจทำให้มีผู้รับใบอนุญาตรายหนึ่งต้องยุติการดำเนินกิจการพลังงาน หรืออาจเป็นกรณีที่ผู้รับใบอนุญาตทั้งหมดทุกฝ่ายที่รวมกิจการเข้าด้วยกันนั้นตัดสินใจยุติการประกอบกิจการพลังงานในนามตนเอง และเข้าร่วมกิจการกันภายใต้การดำเนินงานเดียวกัน ทำให้สถานะการดำเนินการพลังงานของผู้รับใบอนุญาตฝ่ายหนึ่งหรือทั้งสองฝ่ายสิ้นสุดลง

(1) การยุติสถานะของผู้รับใบอนุญาต

การรวมกิจการลักษณะที่ตรงกับกรณีนี้ หากไม่มีการก่อตั้งกิจการใหม่ขึ้นมาเป็นผู้รับใบอนุญาตรายใหม่ หรือไม่ใช้การทำสัญญาร่วมค้าระหว่างผู้รับใบอนุญาตจำนวนสองรายขึ้นไปนั้น จำเป็นต้องมีผู้รับใบอนุญาตอย่างน้อย 1 รายที่ยุติสถานะความเป็นผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการพลังงานตามกฎหมายว่าด้วยการประกอบกิจการพลังงาน โดยเป็นการยุติสถานะความเป็นผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการพลังงานทุก ๆ ใบอนุญาตที่กิจการดังกล่าวถืออยู่ไม่ว่าจะเป็นใบอนุญาตประเภทใดก็ตาม โดยกิจการที่ยุติสถานะความเป็นผู้รับใบอนุญาตอาจดำเนินการกิจการประเภทอื่นๆ ต่อไปก็ได้ แต่ต้องมีใช้การดำเนินการเป็นผู้รับใบอนุญาตที่ได้ยุติสถานะไปจากการรวมกิจการในครั้งนี้

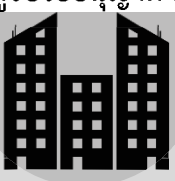
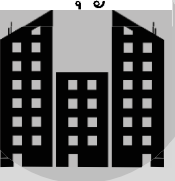
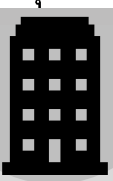
กรณีตัวอย่าง



- ผู้รับใบอนุญาต ก. และผู้รับใบอนุญาต ข. ได้ตกลงรวมธุรกิจอันส่งผลให้สถานะของผู้รับใบอนุญาต ข. สิ้นสุดลง โดยที่ผู้รับใบอนุญาต ก. สามารถดำเนินธุรกิจภายใต้เงื่อนไขต่าง ๆ ตามใบอนุญาตที่ผู้ได้รับใบอนุญาต ก. ได้รับจาก กกพ. ต่อไปได้
- หากผู้รับใบอนุญาต ก. ประสงค์ประกอบกิจการพลังงานเพิ่มเติมตามเงื่อนไขที่ระบุในใบอนุญาตของผู้รับใบอนุญาต ข. ผู้รับใบอนุญาต ก. จำต้องยื่นรายชื่อบริการพลังงานที่ต้องการให้แก่ กกพ. ทราบเพื่อออกใบอนุญาตให้ครอบคลุมบริหารที่จะเกิดขึ้นจากการรวมธุรกิจ โดยยื่นขออนุญาตรวมกิจการไปยัง กกพ. ไม่น้อยกว่า 60 วันก่อนการดำเนินการรวมธุรกิจ โดยบริการที่ผู้รับใบอนุญาต ก. จะสามารถให้บริการอย่างต่อเนื่องจากผู้รับใบอนุญาต ข. นั้นจะต้องอยู่ภายใต้ขอบเขตบริการตามเงื่อนไขใบอนุญาตประกอบกิจการเดิมของผู้รับใบอนุญาต ข.
- อย่างไรก็ตาม หากวัตถุประสงค์ของการให้บริการพลังงานของผู้รับใบอนุญาต ก. มีขอบเขตกว้างกว่าขอบเขตของใบอนุญาตเดิมของผู้รับใบอนุญาต ข. ผู้รับใบอนุญาต ก. จำต้องปฏิบัติตามกฎหมายว่าด้วยการประกอบกิจการพลังงานทั้งหมดที่เกี่ยวข้องด้วย⁵¹⁰

⁵¹⁰ ประกาศคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการรวมกิจการและการถือหุ้นไว้ในกิจการพลังงาน พ.ศ., ข้อ 4 วรรคหนึ่ง (1).

นอกจากนี้ การรวมกิจการทำให้เกิดผู้รับใบอนุญาตรายใหม่ ให้ถือว่าเป็นการรวมกิจการตามระเบียบอีกด้วย

กรณีตัวอย่าง				
ผู้รับใบอนุญาต ก. 	+	ผู้รับใบอนุญาต ข. 	=	นิติบุคคล ค. 
- การรวมธุรกิจทำให้เกิดนิติบุคคล ค. ขึ้นใหม่ อันส่งผลให้สถานะของผู้รับใบอนุญาต ก. และ ข. สิ้นสุดลง โดยทั้งผู้รับใบอนุญาต ก. และ ข. จำต้องดำเนินการยกเลิกใบอนุญาต ไม่สามารถถือครองใบอนุญาตโดยไม่ให้บริการ เนื่องจากวัตถุประสงค์ของการถือครองใบอนุญาตนั้นมีเพื่อให้บริการด้านพลังงานเท่านั้น - ดังนั้น นิติบุคคล ค. ที่เกิดขึ้นใหม่จึงต้องยื่นขออนุญาตรวมธุรกิจก่อนการดำเนินการ 60 วันต่อสำนักงาน กกพ. โดยต้องยื่นหนังสือรับรองคุณสมบัติของกรรมการในการเป็นผู้รับใบอนุญาต ตามข้อกำหนดปฏิบัติกฎหมายว่าด้วยการประกอบกิจการพลังงานทั้งหมดที่เกี่ยวข้อง พร้อมยื่นเอกสารประกอบอื่น ๆ ตามที่กำหนดเพื่อให้ กกพ. พิจารณาออกใบอนุญาตประกอบกิจการพลังงานต่อไป⁵¹¹				

⁵¹¹ เพิ่งอ้าง.

(2) กิจการร่วมค้า (Joint Venture)

กิจการร่วมค้า (Joint Venture) ที่เป็นการร่วมมือระหว่างผู้รับใบอนุญาตตั้งแต่สองรายขึ้นไปให้ถือว่าเป็นการรวมกิจการทั้งหมด โดยลักษณะการรวมกิจการโดยการทำเป็นสัญญาร่วมค้านี้เกิดขึ้นได้ 2 กรณี อันได้แก่

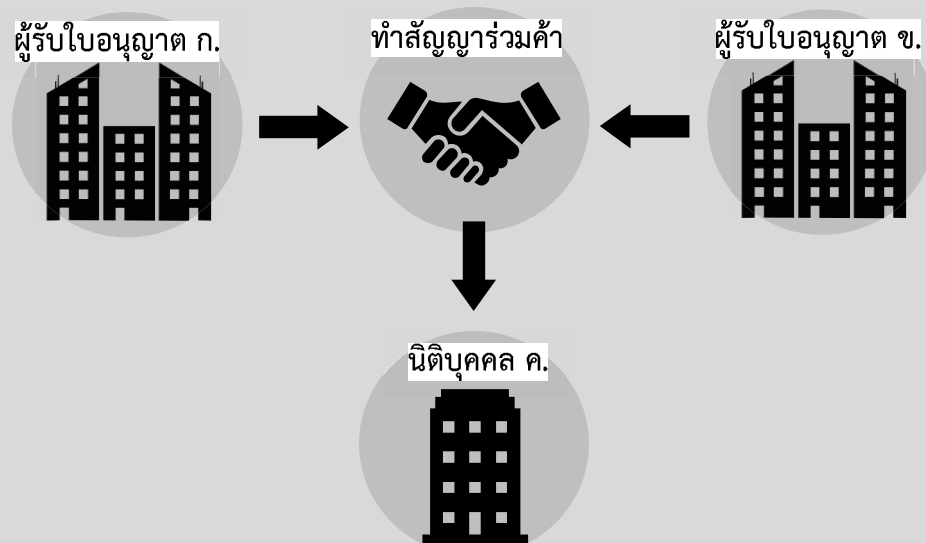
กรณีตัวอย่าง 1.



- เป็นกรณีที่ผู้รับใบอนุญาต ก. และ ข. ทำสัญญาร่วมค้าระหว่างกันเพื่อร่วมลงทุนในกิจการพลังงาน ภายใต้ข้อตกลงที่กำหนดในสัญญาร่วมค้านั้น แต่ไม่มีการจดทะเบียนเป็นนิติบุคคลขึ้นใหม่
- และไม่มีผู้รับใบอนุญาตรายใดสิ้นสุดการมีสถานะเป็นผู้รับใบอนุญาตหรือยุติการประกอบกิจการพลังงาน ซึ่งผู้รับใบอนุญาตสามารถดำเนินธุรกิจต่อไปภายใต้เงื่อนไขต่าง ๆ ตามใบอนุญาตที่ได้รับจาก สนง. กกพ.⁵¹²

⁵¹² เพิ่งอ้าง.

กรณีตัวอย่าง 2.



- เป็นกรณีที่ผู้รับใบอนุญาต ก. และ ข. ทำสัญญาร่วมค้าระหว่างกันเพื่อวัตถุประสงค์ในการร่วมลงทุนในกิจการพลังงาน อันส่งผลทำให้เกิดเป็นนิติบุคคล ค. ขึ้นใหม่โดยการจดทะเบียนจัดตั้งแยกต่างหากจากผู้รับใบอนุญาต ก. และ ข.
- โดยที่ผู้รับใบอนุญาต ก. และ ข. ยังคงมีสถานะเป็นนิติบุคคลและยังมีสถานะเป็นผู้รับใบอนุญาตอยู่
- ในกรณีนี้นิติบุคคล ค. จะยังไม่สามารถประกอบกิจการพลังงานได้เนื่องจากยังไม่มีสถานะเป็นผู้รับใบอนุญาตจนกว่าจะได้ดำเนินการยื่นขอรับใบอนุญาตตามกระบวนการและกฎเกณฑ์ต่าง ๆ ที่เกี่ยวข้องของการขอรับใบอนุญาต⁵¹³

⁵¹³ เพิ่งอ้าง.

1.1.2 กรณีการเข้าซื้อสินทรัพย์ตามข้อ 4 วรรคหนึ่ง (2)

การที่ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตเข้าซื้อสินทรัพย์ทั้งหมดหรือบางส่วนของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น ซึ่งการรวมกิจการโดยการซื้อสินทรัพย์อาจทำได้โดยการเข้าทำสัญญาซื้อขายสินทรัพย์ ซึ่งในการเข้าซื้อสินทรัพย์ที่จะเข้าข่ายเป็นการรวมกิจการนี้ต้องเป็นกรณีที่ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตเข้าซื้อสินทรัพย์ทั้งหมดหรือบางส่วนของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นเกินกว่าร้อยละ 25 ของสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น⁵¹⁴ โดยนิยามศัพท์ที่เกี่ยวข้องกับการรวมกิจการโดยการซื้อสินทรัพย์มีดังต่อไปนี้

นิยามศัพท์	ความหมาย
ซื้อขายสินทรัพย์	● การเข้าซื้อสินทรัพย์ทั้งหมดหรือบางส่วนของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น โดยสินทรัพย์ในที่นี้อาจเป็นสินทรัพย์หมุนเวียน หรือสินทรัพย์ไม่หมุนเวียนที่เป็นทั้งทรัพย์สินหรือสิทธิซึ่งเป็นของและใช้ในการประกอบกิจการของผู้รับใบอนุญาตรายที่เข้าซื้อ ● เช่น อาคารสำนักงาน อุปกรณ์เครื่องมือ เครื่องหมายการค้า ความลับทางการค้า พนักงานหรือผู้บริการอันเป็นบุคลากรสำคัญในกิจการของผู้รับใบอนุญาตรายนั้น สิทธิเรียกร้องตามกฎหมายต่าง ๆ และหุ้นในบริษัท เป็นต้น
ผู้ซื้อสินทรัพย์	● เป็นผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาต⁵¹⁵ ที่เข้าซื้อสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาตอื่น
ผู้ขายสินทรัพย์	● เป็นผู้รับใบอนุญาตที่ยอมขายสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาตเอง

⁵¹⁴ เพ้งอ้าง, ข้อ 4 วรรคหนึ่ง (2).

⁵¹⁵ “ผู้มีอำนาจควบคุม” หมายความว่า ผู้ถือหุ้นหรือบุคคลอื่นซึ่งโดยพฤติการณ์มีอิทธิพลต่อการกำหนดนโยบาย การจัดการ หรือการดำเนินงานของผู้รับใบอนุญาตอย่างมีนัยสำคัญ ไม่ว่าอิทธิพลดังกล่าวจะสืบเนื่องจากการเป็นผู้ถือหุ้น หรือได้รับมอบอำนาจตามสัญญาหรือการอื่นใดก็ตาม

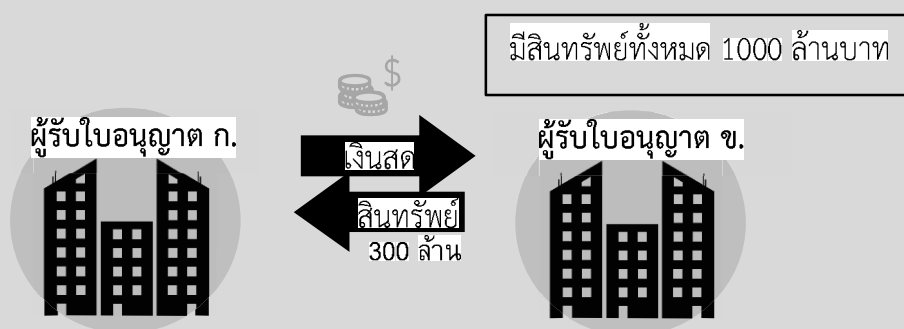
(1) ลักษณะการเข้าซื้อสินทรัพย์/แลกเปลี่ยนหุ้น

การเข้าซื้อสินทรัพย์/แลกเปลี่ยนหุ้นที่ถือเป็นการรวมกิจการตามระเบียบสามารถแบ่งแยกลักษณะออกเป็น 3 กรณีดังต่อไปนี้

(ก) ผู้รับใบอนุญาตเข้าซื้อสินทรัพย์ (Acquisition of Asset) จากผู้รับใบอนุญาตรายอื่นโดยชำระค่าสินทรัพย์ด้วยเงินสด

กรณีตัวอย่าง 1.

1. ผู้รับใบอนุญาต ก. ซื้อสินทรัพย์จำนวน 300 ล้านบาทและชำระค่าสินทรัพย์ด้วยเงินสด
2. ผู้รับใบอนุญาต ข. มีสินทรัพย์ทั้งหมดจำนวน 1000 ล้านบาท



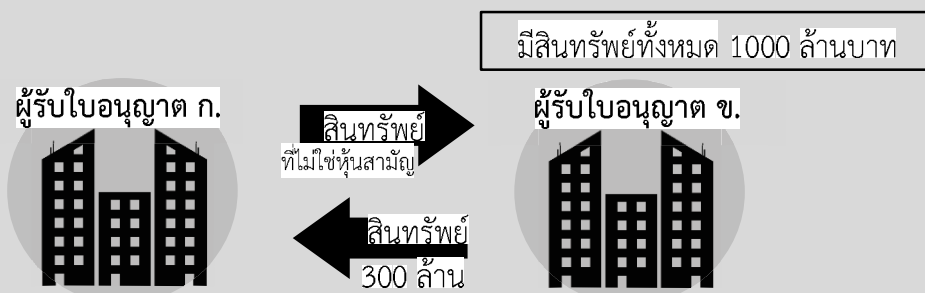
- ผู้รับใบอนุญาต ก. เข้าซื้อสินทรัพย์จากผู้รับใบอนุญาต ข. เป็นจำนวน 300 ล้านบาท โดยชำระค่าสินทรัพย์ด้วยเงินสด แต่เดิมนั้นผู้รับใบอนุญาต ข. มีสินทรัพย์ทั้งหมด 1,000 ล้านบาท และการเข้าซื้อสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาต ก. ในครั้งนี้คิดเป็นร้อยละ 30 ของสินทรัพย์ทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาต
- ดังนั้น ข. จึงเป็นการซื้อสินทรัพย์เกินกว่าร้อยละ 25 ของสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น กรณีจึงเข้าข่ายเป็นการรวมกิจการโดยการซื้อสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นที่จำต้องดำเนินการยื่นคำขออนุญาตรวมกิจการต่อสำนักงาน กกพ.⁵¹⁶

⁵¹⁶ เพิ่งอ้าง.

(ข) ผู้รับใบอนุญาตเข้าซื้อสินทรัพย์ (Acquisition of Asset) จากผู้รับใบอนุญาตรายอื่นโดยชำระค่าสินทรัพย์ด้วยสินทรัพย์ที่ไม่ใช่หุ้นสามัญ

กรณีตัวอย่าง 2.

1. ผู้รับใบอนุญาต ก. ซื้อสินทรัพย์จำนวน 300 ล้านบาทและชำระค่าสินทรัพย์นั้นด้วยสินทรัพย์ที่ไม่ใช่หุ้นสามัญของผู้รับใบอนุญาต ก. เอง
2. ผู้รับใบอนุญาต ข. มีสินทรัพย์ทั้งหมดจำนวน 1,000 ล้านบาท



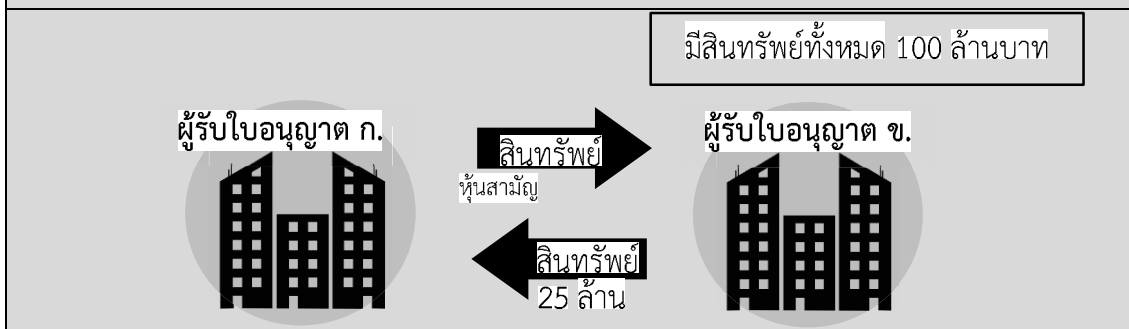
- เป็นกรณีที่ผู้รับใบอนุญาต ก. เข้าซื้อสินทรัพย์จากผู้รับใบอนุญาต ข. เป็นจำนวน 300 ล้านบาท โดยชำระค่าสินทรัพย์ด้วยสินทรัพย์อื่นที่ไม่ใช่หุ้นสามัญของผู้รับใบอนุญาต ก. (ที่ไม่ใช่ทั้งหุ้นที่ออกใหม่และยังไม่ได้ชำระมูลค่า และหุ้นเดิมที่ชำระมูลค่าแล้ว) แต่เดิมนั้นผู้รับใบอนุญาต ข. มีสินทรัพย์ทั้งหมด 1000 ล้านบาท และการเข้าซื้อสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาต ก. ในครั้งนี้คิดเป็นร้อยละ 30 ของสินทรัพย์ทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาต
- ดังนั้น ข. จึงเป็นการซื้อสินทรัพย์เกินกว่าร้อยละ 25 ของสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น กรณีจึงเข้าข่ายเป็นการรวมกิจการโดยการซื้อสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นที่ต้องดำเนินการยื่นคำขออนุญาตรวมกิจการต่อสำนักงาน กกพ.⁵¹⁷

⁵¹⁷ เพิ่งอ้าง.

(ค) ผู้รับใบอนุญาตเข้าซื้อสินทรัพย์ (Acquisition of Asset) จากผู้รับใบอนุญาตรายอื่นโดยชำระค่าสินทรัพย์ด้วยสินทรัพย์ที่เป็นหุ้นสามัญ

กรณีตัวอย่าง 3.

1. ผู้รับใบอนุญาต ก. ซื้อสินทรัพย์จำนวน 25 ล้านบาทและชำระค่าสินทรัพย์นั้นด้วยสินทรัพย์ที่เป็นหุ้นสามัญของผู้รับใบอนุญาต ก. เอง
2. ผู้รับใบอนุญาต ข. มีสินทรัพย์ทั้งหมดจำนวน 100 ล้านบาท



- เป็นกรณีที่ผู้รับใบอนุญาต ก. เข้าซื้อสินทรัพย์จากผู้รับใบอนุญาต ข. เป็นจำนวน 30 ล้านบาท โดยชำระค่าสินทรัพย์ด้วยหุ้นสามัญของผู้รับใบอนุญาต ก. (รวมหุ้นที่ออกใหม่และยังไม่ได้ชำระมูลค่า และหุ้นเดิมที่ชำระมูลค่าแล้ว) แต่เดิมนั้นผู้รับใบอนุญาต ข. มีสินทรัพย์ทั้งหมด 100 ล้านบาท และการเข้าซื้อสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาต ก. ในครั้งนี้คิดเป็นร้อยละ 25 ของสินทรัพย์ทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาต ข.
- อย่างไรก็ตาม การซื้อสินทรัพย์ในครั้งนี้ของผู้รับใบอนุญาต ก. มีจำนวนไม่เกินกว่าร้อยละ 25 ของสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น กรณีจึงไม่เข้าข่ายเป็นการรวมกิจการโดยการซื้อสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นที่ต้องดำเนินการยื่นคำขออนุญาตรวมกิจการต่อสำนักงาน กกพ.⁵¹⁸
- การรวมกิจการในครั้งนี้อาจเข้าข่ายเป็นการรวมกิจการตามข้อยกเว้นที่กำหนดไว้ตามข้อ 4 วรรคสอง ที่ผู้รับใบอนุญาตมีหน้าที่ต้องจัดทำรายงานแจ้งการรวมธุรกิจต่อสำนักงาน กกพ.⁵¹⁹ ทั้งนี้โดยคำนึงถึงหลักเกณฑ์อื่น ๆ ที่ได้กำหนดไว้ในวรรคดังกล่าว ได้แก่ จำนวน

⁵¹⁸ เพิ่งอ้าง.

⁵¹⁹ กรณีที่ผู้รับใบอนุญาตสามารถแสดงได้ว่าภายหลังการรวมกิจการสินทรัพย์ที่ใช้ในการประกอบกิจการพลังงานของผู้รับใบอนุญาตจะไม่เกิน 1000 ล้านบาท หรือจะได้รับสินทรัพย์ที่ใช้ในการประกอบกิจการพลังงานจากผู้รับใบอนุญาตรายอื่นที่มีมูลค่าไม่เกิน 50 ล้านบาท หรือรายได้ต่อปีของผู้รับใบอนุญาตจะไม่เกิน 120 ล้านบาท

สินทรัพย์ทั้งหมดภายหลังการรวมกิจการ จำนวนสินทรัพย์ที่ได้รับมาจากการรวมกิจการ หรือจำนวนรายต่อปีของผู้รับใบอนุญาตเมื่อได้รวมกิจการแล้ว

(2) หลักการพิจารณากรณีการเข้าซื้อสินทรัพย์

(ก) ประเภทของสินทรัพย์เมื่อซื้อแล้วถือว่าเป็นการรวมกิจการโดยการเข้าซื้อสินทรัพย์

ประเภทของสินทรัพย์เมื่อซื้อแล้วถือว่าเป็นการรวมกิจการโดยการเข้าซื้อสินทรัพย์ ได้แก่ สินทรัพย์ทุกประเภท ไม่ว่าจะเป็นสินทรัพย์มีตัวตนหรือไม่มีตัวตนที่เกี่ยวข้องกับกิจการพลังงานตามรอบปีบัญชีที่ผ่านมา ทั้งนี้ มูลค่าของสินทรัพย์ที่เข้าซื้อจะพิจารณาจากมูลค่าทางบัญชี ณ วันที่ตกลงซื้อหรือเข้าซื้อแล้วแต่กรณี คือ จะต้องเป็นการเข้าซื้อสินทรัพย์โดยไม่จำกัดวัตถุประสงค์ในการเข้าซื้อสินทรัพย์ ซึ่งสินทรัพย์ดังกล่าวจะต้องมีชื่อผู้รับใบอนุญาตเป็นเจ้าของกรรมสิทธิ์หรือเป็นเจ้าของสิทธิเท่านั้น หากสินทรัพย์ดังกล่าวไม่ได้มีผู้รับใบอนุญาตเป็นเจ้าของกรรมสิทธิ์หรือเป็นเจ้าของสิทธิ ก็ไม่ถือเป็นการรวมกิจการ และมีการบันทึกสินทรัพย์ดังกล่าวเป็นสินทรัพย์ในบัญชีของผู้ได้รับอนุญาตโดยอาจยังมิได้ปรากฏในงบการเงินงวดล่าสุดก็เป็นได้

หากผู้รับใบอนุญาตซื้อสินทรัพย์เป็นหุ้นสามัญของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นหรือได้รับชำระค่าสินทรัพย์เป็นหุ้นสามัญของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น หรือเป็นการซื้อหุ้นสามัญของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นโดยได้รับชำระเป็นหุ้นสามัญของผู้รับใบอนุญาต (แลกหุ้น) ให้พิจารณาตามนิยามของการรวมกิจการตามระเบียบฯ

การคิดมูลค่าสินทรัพย์ที่มีใช้หุ้นสามัญของผู้รับใบอนุญาตข้างต้น ให้พิจารณาจากราคาที่ตกลงกันในสัญญาซื้อขาย ณ วันที่ตกลงซื้อหรือเข้าซื้อแล้วแต่กรณี เปรียบเทียบราคาตลาดที่เหมาะสมของสินทรัพย์นั้น และใช้ราคาที่สูงกว่าเป็นมูลค่าสินทรัพย์ที่ใช้พิจารณาตามระเบียบฯ ทั้งนี้ราคาตลาดที่เหมาะสมของสินทรัพย์สามารถหาได้จากการเปรียบเทียบราคาที่คำนวณจากมูลค่าสินทรัพย์

(ข) กรณีที่ไม่ถือเป็นการรวมกิจการตามระเบียบฯ

กรณีดังต่อไปนี้ไม่ถือเป็นการรวมกิจการตามความหมายของระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการรวมกิจการและการถือหุ้นไว้ในกิจการพลังงาน พ.ศ.

- กรณีที่ผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการพลังงานรายหนึ่งโอนสิทธิตามใบอนุญาตให้แก่บุคคลอื่น เช่น กรณีการโอนใบอนุญาต ฯ ให้กับบริษัทในเครือของผู้รับใบอนุญาต กล่าวคือกรณีการปรับโครงสร้างธุรกิจหรือการบริหารภายในและมีการโอนกิจการแต่บางส่วนหรือทั้งหมดให้แก่บริษัทในเครือ ไม่ว่าจะปรากฏข้อเท็จจริงว่าในการโอนนั้นได้กระทำโดยการซื้อขายสินทรัพย์ระหว่างกันหรือไม่

- กรณีที่ผู้รับใบอนุญาตขนส่งก๊าซธรรมชาติทางท่อโอนสิทธิตามใบอนุญาตดังกล่าว โดยเป็นการโอนตามเงื่อนไขที่ระบุไว้ในสัญญาซื้อขายก๊าซธรรมชาติที่บริษัทผู้รับใบอนุญาต (คู่สัญญาฝ่ายผู้ซื้อ) ได้ทำขึ้นร่วมกับ บริษัท ปตท. (คู่สัญญาฝ่ายผู้ขาย) โดยเงื่อนไขในสัญญาระบุให้เป็นการโอนไปซึ่งกรรมสิทธิ์ในท่อส่งก๊าซทั้งหมด และใบอนุญาตที่เกี่ยวข้องโดยปราศจากค่าตอบแทน และค่าผูกพันใด ๆ

กรณีเหล่านี้ไม่ถือเป็นการรวมกิจการตามความหมายของระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการรวมกิจการและการถือหุ้นไว้ในกิจการพลังงาน พ.ศ. แต่อย่างไรก็ดี หากแต่เป็นการ “โอนสิทธิตามใบอนุญาตประกอบกิจการพลังงาน” ดังนั้น ผู้รับใบอนุญาตจึงจะต้องปฏิบัติตามคู่มือการโอนสิทธิตามใบอนุญาตประกอบกิจการพลังงาน สำหรับการที่จะดำเนินการดังกล่าว ซึ่งไม่ใช่การปฏิบัติตามคู่มือฉบับนี้

(3) การคิดมูลค่าหุ้นสามัญของผู้รับใบอนุญาต

ในกรณีการรวมกิจการโดยการซื้อสินทรัพย์และชำระด้วยสินทรัพย์ที่เป็นหุ้นสามัญของผู้ซื้อ หลักเกณฑ์การพิจารณามูลค่าของหุ้นสามัญนั้นให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์ ดังนี้

ลักษณะของหุ้น	วิธีการประเมินมูลค่าสินทรัพย์ เพื่อหามูลค่าสินทรัพย์ (วิธีการหลัก)
• หุ้นที่ออกและเรียกชำระแล้ว (หุ้นเก่า)	วิธีเปรียบเทียบตลาด (Market Approach)
• หุ้นที่ออกใหม่	วิธีการวิเคราะห์จากรายได้ (Income Approach)
• หุ้นที่ออกและเรียกชำระแล้ว/หุ้นที่ออกใหม่	ใช้วิธีอื่นนอกเหนือจากสองวิธีข้างต้น ให้ออกเหตุผลในการเลือกประกอบในคำขออนุญาตด้วย

การคำนวณมูลค่าสินทรัพย์หรือวิธีการประเมินสินทรัพย์มีหลายวิธี โดยวิธีที่เป็นที่นิยมในการประเมินมูลค่าสินทรัพย์มีดังนี้ (ก) วิธีการเปรียบเทียบตลาด (Market Approach) (ข) วิธีการวิเคราะห์จากรายได้ (Income Approach) (ค) วิธีการวิเคราะห์มูลค่าจากต้นทุน (Cost Approach) (ง) วิธีการตั้งสมมติฐานในการพัฒนา (Hypothetical Development Method) หรือวิธีการคิดจากมูลค่าคงเหลือ (Residual Method) และวิธีการประเมินโดยการสร้างแบบจำลองทางสถิติ (Computer-Assisted Mass Appraisal)

(ก) วิธีการเปรียบเทียบตลาด (Market Approach)

วิธีการนี้เป็นวิธีที่ดีและชัดเจนที่สุด เนื่องจากการวิเคราะห์มูลค่าจากการซื้อขายในตลาดเป็นสำคัญ กล่าวคือถ้าตลาดมีการซื้อขายที่เพียงพอสามารถนำมาเทียบเคียงหรือเปรียบเทียบกับทรัพย์สินที่ประเมินได้โดยตรง โดย หลักการคือมูลค่าของทรัพย์สินของเราเท่ากับราคาของทรัพย์สินเทียบเคียงที่คนอื่นขายได้ แนวทางคือหาทรัพย์สินเทียบเคียงที่ใกล้เคียงกันที่มีการซื้อขาย (ข้อมูลตลาด) มาพิจารณาว่ามีลักษณะคล้ายหรือแตกต่างจากทรัพย์สินที่ประเมินอย่างไร โดยต้องมีจำนวนที่เพียงพอ แนวทางการวิเคราะห์ต้องพิจารณาถึงปัจจัยต่าง ๆ เช่น ที่ตั้ง ผังเมือง ขนาด แปลง คุณภาพอาคาร เป็นต้น แล้วจึงทำการวิเคราะห์มูลค่าทรัพย์สินที่จะประเมินโดยใช้เทคนิคต่าง ๆ ที่เหมาะสม เช่น Sale Adjustment-Grid Method หรือ Weighted Quality Score (WQS)

ทั้งนี้ หากสินทรัพย์ที่ทำการคำนวณมูลค่าเป็นหลักทรัพย์ที่ได้รับการจดทะเบียนในตลาดหลักทรัพย์ก็สามารถคำนวณมูลค่าสินทรัพย์ได้โดยใช้ราคาปิดของหลักทรัพย์ที่มีการซื้อขายกัน หรือราคาปิดในวันที่มีการซื้อขายกันครั้งสุดท้ายในตลาดหลักทรัพย์เป็นราคาตลาดของหลักทรัพย์ดังกล่าว

อย่างไรก็ตาม หากผู้ยื่นคำขออนุญาตรวมกิจการเห็นว่าราคาปิดของหลักทรัพย์หรือราคาปิดในวันที่มีการซื้อขายกันครั้งสุดท้ายในตลาดหลักทรัพย์ไม่สะท้อนถึงราคาตลาดที่แท้จริงของหลักทรัพย์ ผู้ยื่นคำขอ

อนุญาตรวมกิจการสามารถใช้ค่าเฉลี่ยย้อนหลังได้ตามความเหมาะสมพร้อมเหตุผลประกอบ ทั้งนี้ให้อยู่ในดุลพินิจของ กกพ.

หากสินทรัพย์ที่ทำการคำนวณมูลค่าเป็นหลักทรัพย์ออกใหม่ ควรใช้วิธีการวิเคราะห์จากรายได้ (Income Approach) ในข้อถัดไปเป็นการคำนวณมูลค่าสินทรัพย์เนื่องจากราคาตลาดของหลักทรัพย์อาจยังไม่สะท้อนถึงผลกระทบจากการเพิ่มจำนวนหลักทรัพย์ใหม่ (Dilution Effect)

(ข) วิธีการวิเคราะห์จากรายได้ (Income Approach)

มีหลักการคือทรัพย์สินมีมูลค่าเพราะสามารถทำให้เกิดรายได้ โดยทรัพย์สินใดมีรายได้สูงกว่าก็จะมีมูลค่ามากกว่าซึ่งขึ้นอยู่กับปัจจัยหลายประการ แม้เป็นกิจการเดียวกันและตั้งอยู่ในทำเลเดียวกันก็อาจจะมีมูลค่าไม่เท่ากัน เพราะกิจการที่มีการบริหารงานดีกว่า กำไรมากกว่าก็ย่อมมีมูลค่ามากกว่า โดยประเมินมูลค่าด้วยวิธีการวิเคราะห์จากรายได้ มีวิธีการย่อย 2 วิธี คือ

- วิธีคิดจากผลตอบแทนทางตรง (Direct Capitalization) ใช้ในกรณีที่คาดว่ารายได้ในอนาคตของทรัพย์สินมีการเปลี่ยนแปลงน้อยหรือแทบไม่มีการเปลี่ยนแปลงเลย
- วิธีวิเคราะห์กระแสเงินสด (Discounted Cash Flow) ใช้ในกรณีที่คาดว่ารายได้ในอนาคตของทรัพย์สินมีการเปลี่ยนแปลงตามสภาวะตลาด

(ค) วิธีวิเคราะห์มูลค่าจากต้นทุน (Cost Approach)

หลักการที่สำคัญคือมูลค่าของสิ่งหนึ่งเท่ากับต้นทุนในการหาสิ่งอื่นที่เทียบเคียงได้มาทดแทน กล่าวคือ การประมาณการต้นทุนในการสร้างอาคารทดแทนใหม่ตามราคา ณ ปัจจุบัน แล้วหักลบด้วยค่าเสื่อมตามอายุการใช้งาน บวกด้วยมูลค่าตลาดของที่ดิน ก็จะได้มูลค่าของทรัพย์สินนั้น วิธีนี้ส่วนมากใช้สำหรับทรัพย์สินอาคารที่สร้างขึ้นเฉพาะ เช่น โรงงาน

(ง) วิธีการตั้งสมมติฐานในการพัฒนา (Hypothetical Development Method) หรือ วิธีการคิดจากมูลค่าคงเหลือ (Residual Method)

วิธีการนี้เป็นแนวทางประเมินที่ดินเปล่าหรือโครงการที่ยังก่อสร้างไม่แล้วเสร็จ โดยพิจารณาถึงศักยภาพที่ดิน หรือโครงการ โดยสมมติให้มีการพัฒนาที่ได้ประโยชน์สูงสุดและดีที่สุดตามสภาวะตลาดขณะนั้น

โดยสมมติฐานที่ตั้งขึ้น ต้องสอดคล้องกับกฎหมาย การเงิน ตลาดและสภาพกายภาพของที่ดิน และลดทอนค่าพัฒนาทั้งหลายรวมทั้งค่าอาคารออกให้เหลือแค่ค่าที่ดินหรือมูลค่าโครงการตามที่ได้ก่อสร้างไปแล้ว

(จ) วิธีประเมินโดยการสร้างแบบจำลองทางสถิติ (Computer-Assisted Mass Appraisal)

CAMA (Computer-Assisted Mass Appraisal) เป็นแขนงหนึ่งของการประเมินโดยวิธีเปรียบเทียบตลาดโดยใช้การสร้างแบบจำลองทางสถิติแบบ MRA (Multiple Regression Analysis) มาช่วย ทั้งนี้ ใช้มากในการประเมินที่ดินจำนวนมากๆ ในคราวเดียวกัน เช่น เพื่อการเวนคืน การจัดรูปที่ดิน เป็นต้น

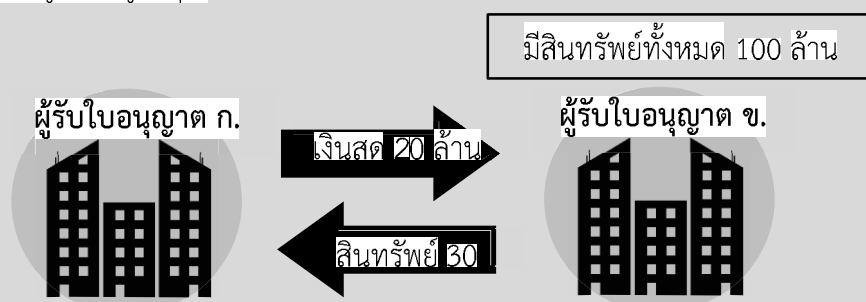
กรณีตัวอย่าง 1.

ผู้รับใบอนุญาต ก. เข้าซื้ออุปกรณ์ในการขนส่งก๊าซธรรมชาติมูลค่า 15 ล้านบาทจากผู้รับใบอนุญาต ข. โดยผู้รับใบอนุญาต ก. ชำระมูลค่าสินทรัพย์ด้วยเงินสดมูลค่า 20 ล้านบาท

การตีราคาสินทรัพย์:

1. เงินสดจำนวน 20 ล้านบาท
2. อุปกรณ์ที่ใช้ในการขนส่งก๊าซธรรมชาติ 15 ล้านบาท (ราคาที่สูงที่สุดจาก 3 วิธีการที่ได้จากการคำนวณมูลค่าสินทรัพย์ในข้อ 2.4)

⇒ ราคาตลาดที่เหมาะสมของสินทรัพย์ที่จะซื้อขาย (เมื่อเปรียบเทียบระหว่าง 1. และ 2.) คือ 20 ล้านบาท (เลือกมูลค่าที่สูงที่สุด)



- เป็นกรณีที่ผู้รับใบอนุญาต ก. เข้าซื้ออุปกรณ์ในการขนส่งก๊าซธรรมชาติมูลค่า 15 ล้านบาทจากผู้รับใบอนุญาต ข. โดยที่ผู้รับใบอนุญาต ก. ชำระค่าสินทรัพย์ซึ่งเป็นอุปกรณ์ในการขนส่งก๊าซธรรมชาตินั้นด้วยเงินสดมูลค่า 20 ล้านบาท ราคาตลาดที่เหมาะสมของสินทรัพย์ที่จะซื้อขายเปรียบเทียบระหว่างเงินสดที่จ่ายไปกับราคาอุปกรณ์ฯ คือ 20 ล้านบาท
- แต่เดิมนั้นผู้รับใบอนุญาต ข. มีสินทรัพย์ทั้งหมด 100 ล้านบาท และการเข้าซื้อสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาต ก. ในครั้งนี้คิดเป็นร้อยละ 20 ของสินทรัพย์ทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาต ข. จึงไม่เป็นการซื้อสินทรัพย์เกินกว่าร้อยละ 25 ของสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น กรณีจึงไม่เข้าข่ายเป็นการรวมกิจการโดยการซื้อสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นที่จำต้องดำเนินการยื่นคำขออนุญาตรวมกิจการต่อสำนักงาน กกพ.⁵²⁰
- นอกจากนี้ ยังเป็นกรณีตามข้อยกเว้นของการรวมกิจการ เมื่อทั้งผู้รับใบอนุญาต ก. และ ข. ต่างเป็นผู้รับสินทรัพย์จากผู้รับใบอนุญาตรายอื่นโดยที่ทรัพย์สินนั้นมีมูลค่า 20 ล้านบาท ซึ่งมีมูลค่าน้อยกว่า 50 ล้านบาท เป็นไปตามกรณียกเว้นที่ไม่จำต้องยื่นคำขออนุญาตรวมกิจการต่อสำนักงาน กกพ.ล่วงหน้าไม่น้อยกว่า 60 วัน โดยผู้รับใบอนุญาต ก. และ ข. มีเพียงหน้าที่ในการจัดทำรายงานแจ้งต่อสำนักงาน พร้อมเหตุผลประกอบก่อนการดำเนินการเท่านั้น⁵²¹

⁵²⁰ ประกาศคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการรวมกิจการและการถือหุ้นไว้ในกิจการพลังงาน พ.ศ., ข้อ 4 (2).

⁵²¹ เพ็งอ้าง, ข้อ 4 วรรคท้าย

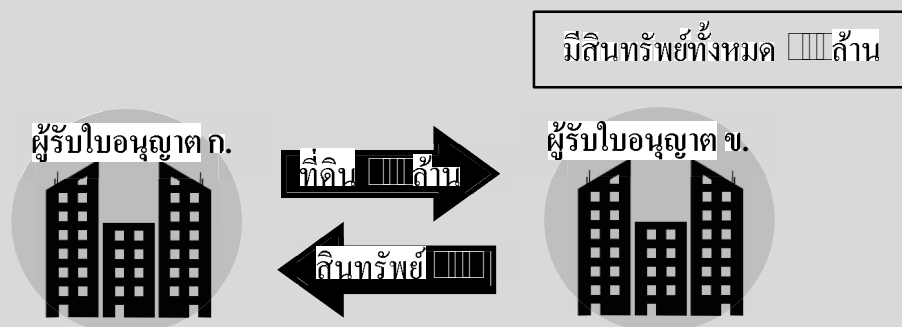
กรณีตัวอย่าง 2.

ผู้รับใบอนุญาต ก. เข้าซื้อเครื่องจักรสำหรับการผลิตไฟฟ้ามูลค่า 100 ล้านบาทจากผู้รับใบอนุญาต ข. โดยผู้รับใบอนุญาต ก. ชำระมูลค่าสินทรัพย์ด้วยที่ดินมูลค่า 130 ล้านบาท

การตีราคาสินทรัพย์:

1. ที่ดินมูลค่า 130 ล้านบาท (ราคาที่สูงที่สุดจาก 3 วิธีการที่ได้จากการคำนวณมูลสินทรัพย์ในข้อ (3))
2. เครื่องจักรผลิตไฟฟ้ามูลค่า 100 ล้านบาท

⇒ ราคาตลาดที่เหมาะสมของสินทรัพย์ที่จะซื้อขาย (เมื่อเปรียบเทียบระหว่าง 1. และ 2.) คือ 130 ล้านบาท (เลือกมูลค่าที่สูงที่สุด)



- เป็นกรณีที่ผู้รับใบอนุญาต ก. เข้าซื้อเครื่องจักรผลิตไฟฟ้ามูลค่า 100 ล้านบาทจากผู้รับใบอนุญาต ข. โดยที่ผู้รับใบอนุญาต ก. ชำระค่าสินทรัพย์ซึ่งเป็นเครื่องจักรผลิตไฟฟ้ามูลค่านั้นด้วยที่ดินมูลค่า 130 ล้านบาท แต่เดิมนั้นผู้รับใบอนุญาต ข. มีสินทรัพย์ทั้งหมด 500 ล้านบาท และการเข้าซื้อสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาต ก. ในครั้งนี้คิดเป็นร้อยละ 26 ของสินทรัพย์ทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาต ข.
- จึงเป็นการซื้อสินทรัพย์เกินกว่าร้อยละ 25 ของสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น กรณีจึงเข้าข่ายเป็นการรวมกิจการโดยการซื้อสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นที่จำต้องดำเนินการยื่นคำขออนุญาตรวมกิจการต่อ สนง. กกพ. ล่วงหน้าก่อนดำเนินการอย่างน้อย 60 วัน⁵²²

⁵²² เพ็งอ้าง, ข้อ 4 (2).

กรณีตัวอย่าง 3.

ผู้รับใบอนุญาต ก. เข้าซื้อลูกหนี้การค้าและอุปกรณ์จากผู้รับใบอนุญาต ข. โดยผู้รับใบอนุญาต โดยที่เดิมผู้รับใบอนุญาต ข. มีสินทรัพย์ทั้งหมด 200 บาท และผู้รับใบอนุญาต ก. เข้าซื้อสินทรัพย์รวมจำนวน 60 ล้านบาท คิดเป็นร้อยละ 30 ของสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาต ข. จึงเป็นการเข้าซื้อสินทรัพย์เกินกว่าร้อยละ 25 ของสินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น

โดยเลือกใช้วิธีการประเมินมูลค่าสินทรัพย์ดังต่อไปนี้

ส่วนที่ผู้รับใบอนุญาต ก. เข้าซื้อ	ส่วนที่ผู้รับใบอนุญาต ก. ไม่ได้เข้าซื้อ
ลูกหนี้การค้า 30 ล้านบาท	ที่ดินและอาคาร 140 ล้านบาท (มูลค่าตามบัญชี)
อุปกรณ์ 30 ล้านบาท	

วิธีการประเมินสินทรัพย์	การคำนวณ		การดำเนินการ
วิธีวิเคราะห์มูลค่าจากต้นทุน	$30 + 30$	60 ล้านบาท	อาจต้องยื่นขออนุญาตรวมกิจการไม่น้อยกว่า 60 วันก่อนการดำเนินการ (พิจารณาหลักเกณฑ์ตามข้อ 4 วรรคสองประกอบ)
วิธีการเปรียบเทียบตลาด	$(30 \times 98\%) + (30 \times 40\%)$	41.4 ล้านบาท	จัดทำรายงานแจ้งต่อสำนักงาน พร้อมเหตุผลประกอบการดำเนินการ
วิธีการวิเคราะห์จากรายได้	$(30 \times 98\%) + 31$	60.4 ล้านบาท	อาจต้องยื่นขออนุญาตรวมกิจการไม่น้อยกว่า 60 วันก่อนการดำเนินการ (พิจารณาหลักเกณฑ์ตามข้อ 4 วรรคสองประกอบ)

*98% คือจำนวนที่คาดว่าจะจัดเก็บได้โดยเฉลี่ย 2% ของมูลค่าตามบัญชีสำหรับหนี้สงสัยจะสูญ

**40% คืออุปกรณ์ที่ใช้แล้ว ที่มีราคาตลาดเหลือ 40% ของมูลค่าตามบัญชี

***31 ล้านบาท คือราคาที่ได้จากการประเมินโดยวิธีการวิเคราะห์จากรายได้ของอุปกรณ์

กรณีตัวอย่าง 3.

- จากวิธีการประเมินสินทรัพย์ดังกล่าวทั้ง 3 วิธี การเลือกวิธีที่เหมาะสมต้องเลือกวิธีที่ประเมินสินทรัพย์แล้วได้มูลค่าที่สูงที่สุด ซึ่งตามตัวอย่างข้างต้นคือวิธีการวิเคราะห์มูลค่าจากรายได้ ประเมินได้มูลค่า 60.4 ล้านบาท โดยผู้รับใบอนุญาตทุกฝ่ายจึงจำเป็นต้องยื่นขออนุญาตรวมกิจการก่อนการดำเนินการไม่น้อยกว่า 60 วันต่อ สนง. กกพ.⁵²³ ทั้งนี้ต้องพิจารณาหลักเกณฑ์ตามข้อ 4 วรรคสองของระเบียบฯ ประกอบ

⁵²³ เฟ้งอ้าง, ข้อ 4 วรรคท้าย.

1.1.3 กรณีการเข้าซื้อหุ้นตามข้อ 4 วรรคหนึ่ง (3) ของระเบียบฯ

การที่ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตเข้าซื้อหุ้นทั้งหมดหรือบางส่วนของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น เพื่อให้สามารถควบคุมนโยบาย การบริหารกิจการ การอำนวยการ หรือการจัดการของผู้รับใบอนุญาตรายที่เข้าซื้อได้ โดยนิยามศัพท์ที่เกี่ยวข้องกับการรวมกิจการโดยการซื้อหุ้นมีดังต่อไปนี้

นิยามศัพท์	ความหมาย
การซื้อขายหุ้น	การที่ผู้รับใบอนุญาตรายหนึ่งในฐานะผู้ซื้อ เข้าซื้อหุ้นทุนของผู้รับใบอนุญาตอีกรายหนึ่ง และผู้รับใบอนุญาตตกลงยอมขายหุ้นทุนของตนเองให้กับผู้รับใบอนุญาตอีกรายหนึ่ง โดยรวมถึงใบสำคัญแสดงสิทธิที่จะซื้อหุ้น หรือหลักทรัพย์อื่นที่อาจแปลงสภาพแห่งสิทธิเป็นหุ้นได้ ณ สิ้นวันไคว้นหนึ่งด้วย
การควบคุมนโยบาย การจัดการ หรือการดำเนินงานของบริษัท	การที่ผู้มีอำนาจควบคุม เช่น ผู้ถือหุ้น มีอำนาจในการตัดสินใจชี้ขาดเรื่อง การกำหนดนโยบายการประกอบกิจการของบริษัท หรือการบริหารกิจการ หรือธุรกิจของบริษัท รวมทั้งมีอำนาจในการควบคุมการบริหารงานในภาพรวมทั้งหมดของกิจการให้เป็นไปในทิศทางที่เหมาะสมหรือตามต้องการได้

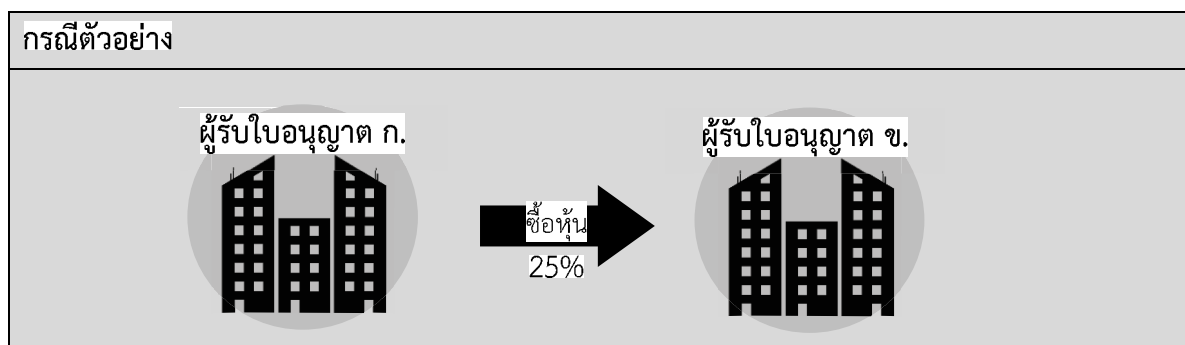
ผลของการเข้าซื้อหุ้นหรือวิธีอื่นใดอันจะทำให้ได้มาซึ่งอำนาจในการควบคุมดังต่อไปนี้ให้ถือเป็นการรวมกิจการตามระเบียบฯ

(1) รูปแบบของการเข้าซื้อหุ้น

การเข้าซื้อหุ้นอาจเกิดขึ้นในลักษณะของการเข้าซื้อโดยตรง การเข้าไปถือครองหุ้นโดยทางอ้อม และการทำให้ได้มาซึ่งอำนาจควบคุมผ่านการถือหุ้น

(ก) การเข้าซื้อโดยตรง⁵²⁴

เป็นการเข้าถือครองหุ้นของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นอย่างน้อยร้อยละ 25 ของจำนวนหุ้นทั้งหมดซึ่งให้นับรวมจำนวนหุ้นที่ถือโดยผู้ที่เกี่ยวข้อง



(2) การเข้าไปถือครองหุ้นโดยทางอ้อม⁵²⁵

เป็นการเข้าไปถือหุ้นผ่านนิติบุคคลอื่นที่ถูกถือหุ้นกันเป็นทอด ๆ หากเป็นการถือหุ้นในแต่ละทอดเกินกว่าร้อยละ 50 ของจำนวนหุ้นทั้งหมดของนิติบุคคลที่ถูกถือหุ้นในทอดนั้น ๆ การถือหุ้นดังกล่าวให้นับรวมจำนวนหุ้นที่ถือโดยผู้ที่เกี่ยวข้อง

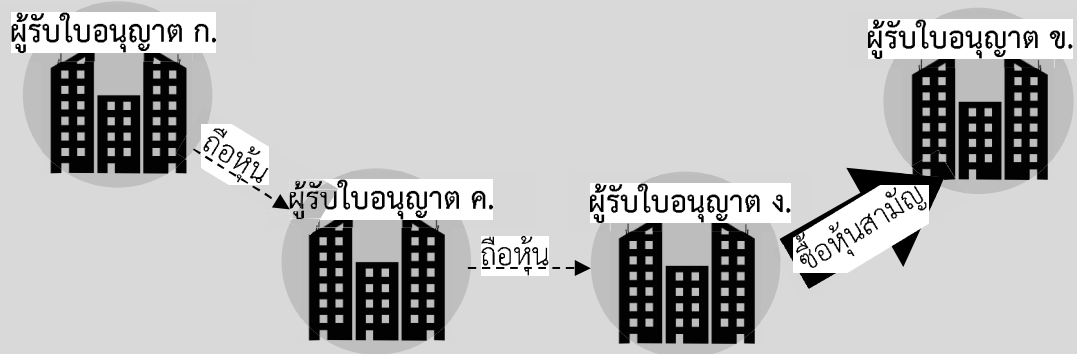
⁵²⁴ เพิ่งอ้าง, ข้อ 4(3)(ก).

⁵²⁵ เพิ่งอ้าง, ข้อ 4(3)(ข).

กรณีตัวอย่าง 1.1



กรณีตัวอย่าง 1.2

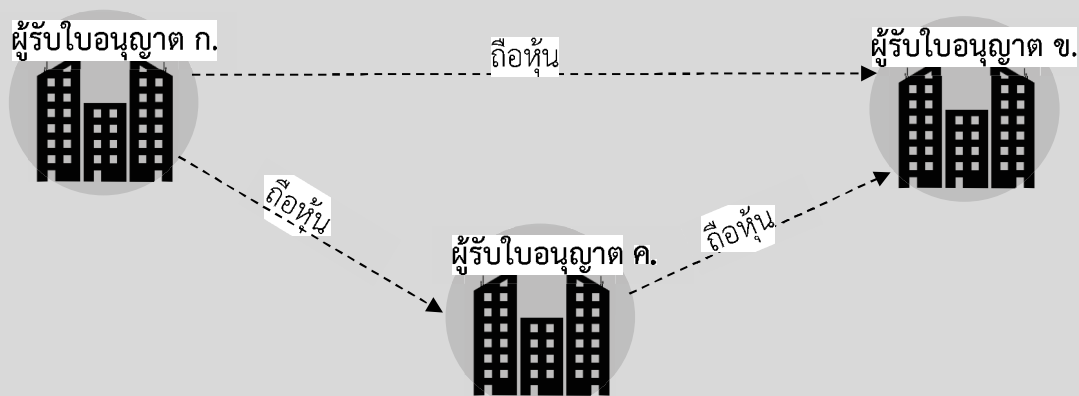


การถือหุ้นในลักษณะนี้ทำให้เกิดการเปลี่ยนแปลงโครงสร้างผู้ถือหุ้นของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น โดยผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาต การนับจำนวนหุ้นที่ถือครองนั้นจะต้องนับรวมจำนวนหุ้นที่ถือโดยตรง โดยผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาต และจะต้องนับรวมจำนวนหุ้นที่ถือโดยทางอ้อมผ่านนิติบุคคลอื่นที่ถูกถือหุ้นต่อกันเป็นทอด ๆ โดยผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาต โดยการถือหุ้นในแต่ละทอดตั้งแต่ร้อยละ 50 ขึ้นไปของจำนวนหุ้นทั้งหมดของนิติบุคคลที่ถูกถือหุ้นในทอดนั้น ๆ การถือหุ้นดังกล่าวให้นับรวมจำนวนหุ้นที่ถือโดยผู้ที่เกี่ยวข้องด้วย

(3) การมีอำนาจควบคุม⁵²⁶

การเข้าควบคุมกิจการโดยผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตเข้าถือครองหุ้นไม่ถึงร้อยละ 25 ของหุ้นทั้งหมด แต่หากปรากฏว่าผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตมีอำนาจควบคุมโดยตรง หรือผ่านการถือหุ้นนิติบุคคลอื่นเป็นทอดก็ถือได้ว่าเป็นกรณีที่มีอำนาจควบคุม

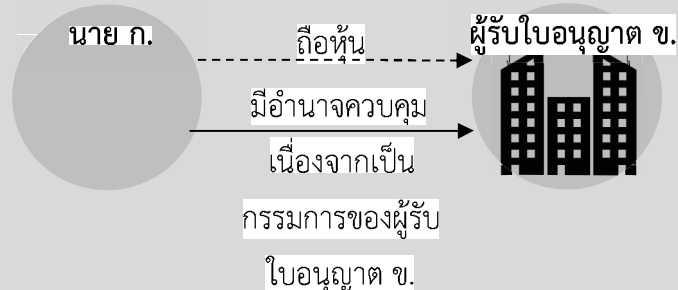
กรณีตัวอย่าง: มีอำนาจควบคุมกิจการผ่านการถือหุ้นเป็นทอด



- แม้ผู้รับใบอนุญาต ก. จะเข้าถือหุ้นของผู้รับใบอนุญาต ข. เพียงจำนวนร้อยละ 21 แต่เนื่องจากผู้รับใบอนุญาต ก. ถือหุ้นในผู้รับใบอนุญาต ค. เป็นจำนวนร้อยละ 51 ทำให้มีสถานะเป็นผู้ถือหุ้นข้างมากในผู้รับใบอนุญาต ค. และผู้รับใบอนุญาต ค. ถือหุ้นภายในผู้รับใบอนุญาต ข. จำนวนร้อยละ 35
- กรณีดังกล่าวจึงทำให้ผู้รับใบอนุญาต ก. เสมือนว่าได้ถือหุ้นในผู้รับใบอนุญาต ข. จำนวนร้อยละ 56 อันเป็นการถือหุ้นข้างมากในผู้รับใบอนุญาต ข. ส่งผลให้ผู้รับใบอนุญาต ก. เป็นผู้ที่มีอำนาจควบคุมกิจการ หรือควบคุมเสียงส่วนใหญ่ในที่ประชุมผู้ถือหุ้นโดยอ้อม (จากการถือหุ้นของนิติบุคคลอื่นเป็นทอด) ของผู้รับใบอนุญาต ข.

⁵²⁶ เพิ่งอ้าง, ข้อ 4(3)(ค).

กรณีตัวอย่าง: มีอำนาจควบคุมกิจการโดยตรง



- แม้ นาย ก. จะเข้าถือหุ้นของผู้รับใบอนุญาต ข. เพียงจำนวนร้อยละ 24 แต่เนื่องจากการมีความรับผิดชอบในการดำเนินการของผู้รับใบอนุญาต ข. เยี่ยงกรรมการ ทำให้ นาย ก. เป็นผู้ที่มีอำนาจในการตัดสินใจเกี่ยวกับการดำเนินการกิจการของผู้รับใบอนุญาต ข.
- ดังนั้น จึงเป็นกรณีที่ นาย ก. มีอำนาจควบคุมโดยตรงในผู้รับใบอนุญาต ข.

ทำให้เกิดการเปลี่ยนแปลงอำนาจควบคุมอย่างมีนัยสำคัญของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น แม้ว่าผู้รับใบอนุญาตหรือผู้ที่มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตจะไม่ได้เข้าถือครองหุ้นอย่างน้อยร้อยละ 25 ของจำนวนหุ้นทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น แต่ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้ที่มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตได้เข้ามามีอำนาจควบคุมอย่างมีนัยสำคัญในนิติบุคคล ที่เป็นผู้ถือหุ้นของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น โดยอำนาจควบคุมดังกล่าวอาจเกิดขึ้นโดยทางตรงหรือโดยทางอ้อมผ่านการถือหุ้นหรือการควบคุมในนิติบุคคลอื่นเป็นทอด ๆ จนถึงนิติบุคคลที่ผู้ถือหุ้นของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น

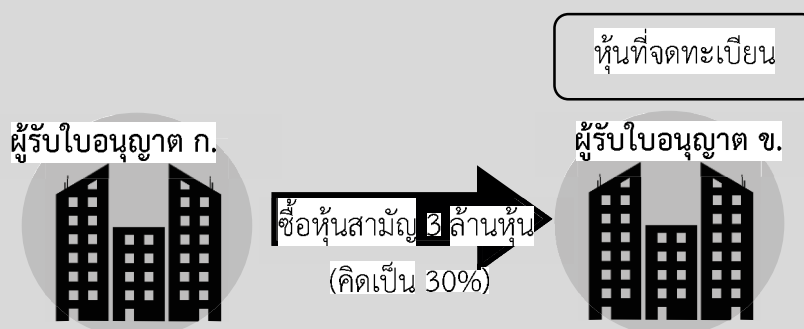
(2) หลักการพิจารณาจำนวนหุ้น

การคำนวณร้อยละของการถือหุ้นให้ใช้จำนวนหุ้นของหุ้นประเภทต่อไปนี้

ประเภทหุ้น	การคำนวณ
- หุ้นสามัญที่ออกและเรียกชำระแล้วทั้งหมด (ที่ระบุในส่วนของผู้ถือหุ้นในงบการเงินของกิจการ โดยไม่ต้องคำนึงถึงสิทธิในการออกเสียงของหุ้นสามัญในกรณีที่หุ้นสามัญของกิจการที่ถูกซื้อไปมีหลายประเภท) - โดยรวมถึงใบสำคัญแสดงสิทธิที่จะซื้อหุ้น หรือหลักทรัพย์อื่นที่อาจแปลงสภาพแห่งสิทธิเป็นหุ้นได้ ณ สิ้นวันใดวันหนึ่งด้วย	✓ ใช้คำนวณ
หุ้นบริมสิทธิ	✗ ไม่ใช้ในการคำนวณ
หุ้นกู้ (ถือเป็นส่วนของหนี้สิน มิใช่ส่วนของผู้ถือหุ้น)	✗ ไม่ใช้ในการคำนวณ
หุ้นกู้แปลงสภาพ (ยังคงเป็นสถานะของหนี้สินจนกว่าจะได้มีการแปลงสภาพจากหุ้นกู้ไปเป็นหุ้นทุน)	✗ ไม่ใช้ในการคำนวณ

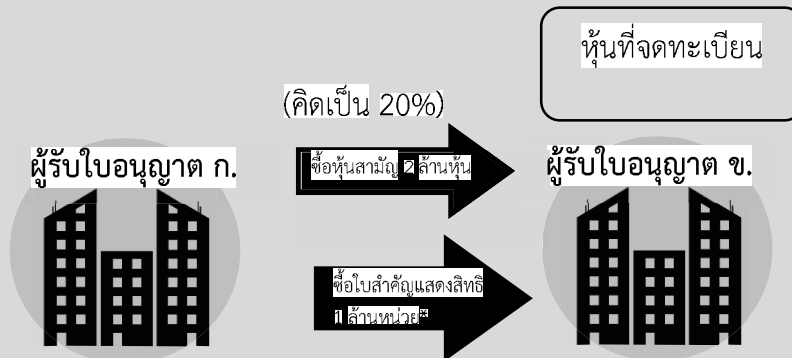
ทั้งนี้ โดยใช้ทุนที่ออกและเรียกชำระแล้วเป็นหลักฐานในการคำนวณร้อยละของการถือครองหุ้นในผู้รับใบอนุญาตรายอื่นหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น

กรณีตัวอย่าง 1. การเข้าซื้อหุ้นสามัญโดยตรง อย่างน้อยร้อยละ 25 ของหุ้นทั้งหมด



เป็นกรณีที่ผู้รับใบอนุญาต ก. เข้าถือครองหุ้นของผู้รับใบอนุญาต ข. จำนวน 3 ล้านหุ้นจากหุ้นที่จดทะเบียนและเรียกชำระแล้วทั้งหมด 10 ล้านหุ้น หรือคิดเป็นร้อยละ 30 ของหุ้นที่จดทะเบียนและเรียกชำระแล้วทั้งหมด (ซึ่งเกินกว่าจำนวนร้อยละ 25 ของจำนวนหุ้นทั้งหมดตามข้อ 4(3)(ก) ของระเบียบฯ การเข้าซื้อโดยตรง) ในกรณีนี้ถือเป็นการรวมธุรกิจ

กรณีตัวอย่าง 2. การเข้าซื้อหุ้นสามัญโดยตรง ไม่ถึงร้อยละ 25 ของหุ้นทั้งหมด



*ใบสำคัญแสดงสิทธิที่จะซื้อหุ้นสามัญ (Warrant) คือตราสารที่ให้สิทธิแก่ผู้ถือในการซื้อหลักทรัพย์ที่ใบสำคัญแสดงสิทธินั้นอ้างอิงอยู่ (Underlying Asset) ตามราคาใช้สิทธิ (Exercise Price) จำนวนที่ให้ใช้สิทธิซึ่งมักนิยมใช้เป็นอัตราส่วน และภายในระยะเวลาใช้สิทธิที่กำหนดไว้ล่วงหน้า

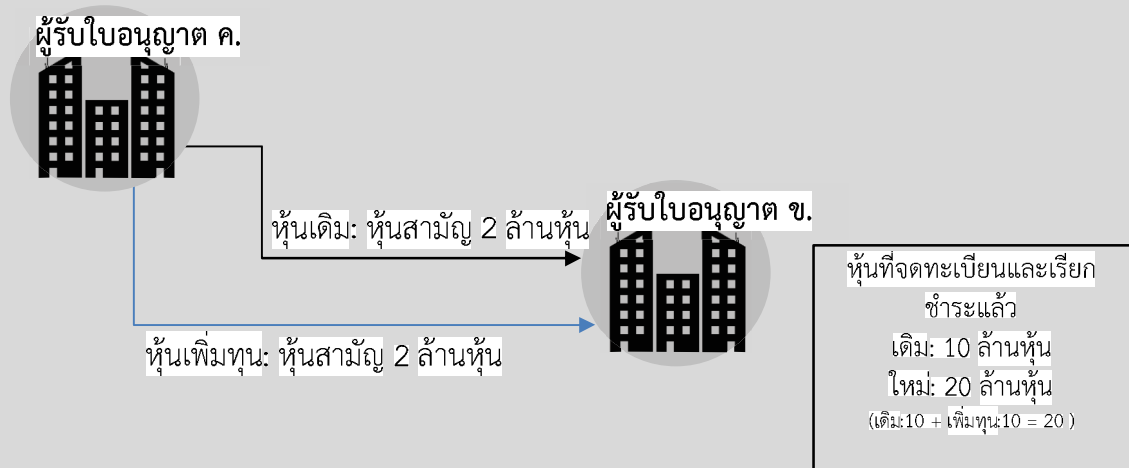
- เป็นกรณีที่ผู้รับใบอนุญาต ก. เข้าถือครองหุ้นของผู้รับใบอนุญาต ข. จำนวน 2 ล้านหุ้น และใบสำคัญแสดงสิทธิ (Warrant) จำนวน 1 ล้านหน่วย ในอัตราการใช้สิทธิ 1:1 จากหุ้นที่จดทะเบียนและเรียกชำระแล้วทั้งหมด 10 ล้านหุ้น หรือคิดเป็นการเข้าถือหุ้นร้อยละ 20 ของหุ้นที่จดทะเบียนและเรียกชำระแล้ว อย่างไรก็ตามสำหรับใบสำคัญแสดงสิทธิหากยังไม่มีการใช้สิทธิจะยังไม่นับหุ้นส่วนดังกล่าว
- ดังนั้น ในกรณีนี้จึงถือว่าการรวมกิจการซึ่งตกอยู่ในบังคับของข้อ 4 วรรคสองของระเบียบฯ ที่กำหนดให้ผู้รับใบอนุญาตมีหน้าที่ต้องจัดทำรายงานแจ้งการรวมธุรกิจต่อ สนง. กกพ. ทั้งนี้ โดยคำนึงถึงหลักเกณฑ์อื่นๆ ที่ได้กำหนดไว้ในวรรคดังกล่าว ได้แก่ จำนวนสินทรัพย์ทั้งหมดภายหลังการรวมกิจการ จำนวนสินทรัพย์ที่ได้รับมาจากการรวมกิจการ หรือจำนวนรายต่อปีของผู้รับใบอนุญาตเมื่อได้รวมกิจการแล้ว
- อย่างไรก็ตาม เมื่อได้มีการใช้สิทธิในส่วนที่เหลือจะถือว่าการรวมธุรกิจทันที ผู้รับใบอนุญาต ก. จะมีหน้าที่ต้องยื่นเรื่องเพื่อขออนุญาตรวมกิจการพลังงานต่อ สนง. กกพ. ตามข้อ 4 วรรคหนึ่ง

กรณีตัวอย่าง 3. (ตามระเบียบฯ ข้อ 4 วรรคหนึ่ง (3)(ก) ซื้อหุ้นสามัญโดยตรงอย่างน้อยร้อยละ 25)

ผู้รับใบอนุญาต ค. ถือหุ้นในผู้รับใบอนุญาต ข. จำนวน 2 ล้านหุ้น หรือคิดเป็นร้อยละ 20 ของทุนจดทะเบียนที่เรียกชำระแล้วของผู้รับใบอนุญาต ข. ต่อมาผู้รับใบอนุญาต ข. ทำการออกหุ้นเพิ่มทุนให้แก่ผู้ถือหุ้นเดิมในอัตรา 1 หุ้นเดิมต่อ 1 หุ้นใหม่ โดยผู้รับใบอนุญาต ค. ตัดสินใจซื้อหุ้นเพิ่มทุนตามสิทธิทั้งหมดซึ่งเท่ากับ 2 ล้านหุ้น

อย่างไรก็ตาม ในการออกเพิ่มทุนของผู้รับใบอนุญาต ข. นั้นมีความเป็นไปได้ว่า อาจเกิดสถานการณ์ดังต่อไปนี้

1. ผู้ถือหุ้นของผู้รับใบอนุญาต ข. ใช้สิทธิซื้อหุ้นไม่ครบทุกคน อาจซื้อหุ้นเพิ่มทุนเพียงร้อยละ 80 หรือคิดเป็น 8 ล้านหุ้นจากหุ้นทั้งหมด 10 ล้านหุ้นที่เสนอขาย
2. หรืออาจเป็นไปได้ว่ามีผู้ถือหุ้นที่ใช้สิทธิซื้อหุ้นของตนไม่ครบ ทำให้นาย ค. สามารถซื้อหุ้นเพิ่มทุนจากหุ้นที่เหลือจำหน่ายได้ โดยที่ผู้รับใบอนุญาต ข. อาจเสนอขายหุ้นเพิ่มเติมให้นาย ค. จำนวนอีก 1 ล้าน จึงทำให้นาย ค. ซื้อหุ้นเพิ่มทุนรวมในครั้งนี้อย่างน้อยเท่ากับ 3 ล้าน



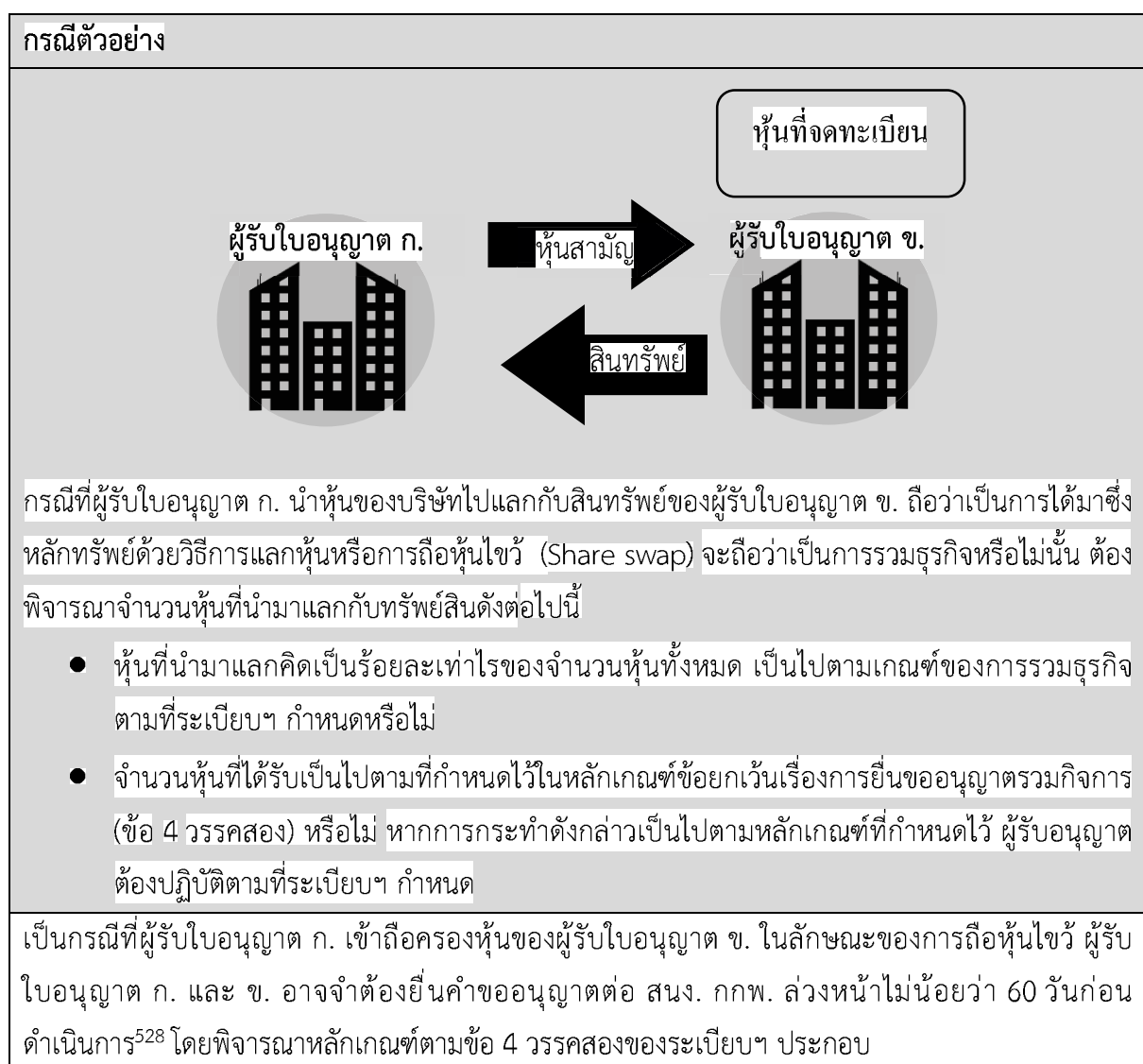
กรณีตัวอย่าง 3. (ตามระเบียบฯ ข้อ 4 วรรคหนึ่ง (3)(ก) ซื้อหุ้นสามัญโดยตรงอย่างน้อยร้อยละ 25)

จำนวนหุ้นที่ผู้รับ ใบอนุญาต ข. จำหน่าย ได้ (จาก 10 ล้านหุ้น)	ร้อยละ 100 หรือ 10 ล้านหุ้น	ร้อยละ 100 หรือ 10 ล้านหุ้น	ร้อยละ 100 หรือ 10 ล้านหุ้น	ร้อยละ 80 หรือ 8 ล้านหุ้น (จำหน่ายได้ไม่เกิน 10 ล้าน หุ้น)
จำนวนหุ้นเพิ่มทุน ที่ผู้รับใบอนุญาต ค. ซื้อ	2 ล้านหุ้น (ซื้อหุ้นตามสิทธิ)	3 ล้านหุ้น (ซื้อหุ้นเพิ่มเนื่องจากหุ้นเหลือ และได้รับการเสนอขาย เพิ่มเติม)	3.2 ล้านหุ้น (ซื้อหุ้นเพิ่มเนื่องจากหุ้นเหลือ และได้รับการเสนอขาย เพิ่มเติม)	2 ล้านหุ้น (ซื้อหุ้นตามสิทธิ)
อัตราการถือครอง หุ้นของผู้รับ ใบอนุญาต ค. ใน ผู้รับอนุญาต ข. หลังการเพิ่มทุน	(หุ้นเดิม: 2 ล้าน + ซื้อหุ้นใหม่ 2 ล้าน = 4 ล้านหุ้น) ร้อยละ 20	(หุ้นเดิม: 2 ล้าน + ซื้อหุ้นใหม่ 3 ล้าน = 5 ล้านหุ้น) ร้อยละ 25	(หุ้นเดิม: 2 ล้าน + ซื้อหุ้นใหม่ 3.2 ล้าน = 5.2 ล้าน หุ้น) ร้อยละ 26	(หุ้นเดิม: 2 ล้าน + ซื้อหุ้นใหม่ 2 ล้าน = 4 ล้านหุ้น) ร้อยละ 22.2
การพิจารณาการ รวมธุรกิจ	ไม่ถือเป็นการรวม ธุรกิจ	ถือเป็นการรวมธุรกิจ		ไม่ถือเป็นการรวม ธุรกิจ
การดำเนินการ	อาจจัดทำรายงานแจ้งต่อ สำนักงาน พร้อมเหตุผล ประกอบก่อนการ ดำเนินการ (ข้อ 4 วรรคสอง)	อาจต้องยื่นคำขออนุญาตรวมกิจการ ล่วงหน้า 60 วันก่อนการดำเนินการรวม กิจการ โดยให้พิจารณาหลักเกณฑ์ข้อ 4 วรรคสองของระเบียบฯ ประกอบ		อาจจัดทำรายงาน แจ้งต่อสำนักงาน พร้อมเหตุผล ประกอบก่อนการ ดำเนินการ (ข้อ 4 วรรคสอง)

- จากกรณีเข้าข่ายเป็นการรวมกิจการ (ตารางสีเหลือง) นั้น เนื่องจากมีผู้ถือหุ้นรายอื่นใช้สิทธิในการซื้อหุ้นไม่ครบทุกคน ทำให้ผู้รับใบอนุญาต ค. มีสิทธิเข้าซื้อหุ้นเพิ่มทุนของผู้รับใบอนุญาต ข. เพิ่มจากเดิม 2 ล้านหุ้น ซื้อหุ้นเพิ่มอีก 1 ล้าน จะทำให้ผู้รับใบอนุญาต ค. ซื้อหุ้นเพิ่มทุนทั้งหมดในการเพิ่มทุนครั้งนี้จำนวน 3 ล้าน ส่งผลให้อัตราการถือครองหุ้นในผู้รับใบอนุญาต ข. จากเดิมร้อยละ 20 (เดิมถือหุ้น 2 หุ้นจากหุ้นทั้งหมด 10 ล้านหุ้น) กลายเป็นผู้ถือหุ้นที่มีอัตราส่วนจำนวนร้อยละ 25 (เดิมถือหุ้น 2 ล้าน + ซื้อหุ้นเพิ่มทุนอีก 3 ล้าน รวมถือหุ้นทั้งหมด 5 ล้านหุ้นจากหุ้นทั้งหมด 20 ล้านหุ้น)
- เมื่อผู้รับใบอนุญาต ค. เข้าซื้อหุ้นของผู้รับใบอนุญาต ข. ในอัตราอย่างน้อยร้อยละ 25 ของหุ้นทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาต ข.

1.2 การถือหุ้นไขว้ตามข้อ 5 ของระเบียบฯ

การถือหุ้นไขว้ หมายความว่า การถือหุ้นซึ่งกันและกันตั้งแต่สองรายขึ้นไประหว่างผู้รับใบอนุญาตผู้รับใบอนุญาตรายอื่น ผู้ถือหุ้นรายใหญ่ บริษัทย่อย บริษัทร่วม หรือบริษัทใหญ่ของผู้รับใบอนุญาตหรือของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น โดยการถือหุ้นไขว้นี้ก่อให้เกิดอำนาจควบคุมกิจการเหนือผู้รับใบอนุญาตรายอื่นซึ่งอาจเกิดขึ้นโดยตรงหรือโดยอ้อมผ่านการถือหุ้นนิติบุคคลอื่นเป็นทอดๆ จนถึงนิติบุคคลที่เป็นผู้ถือหุ้นในผู้รับใบอนุญาต⁵²⁷



⁵²⁷ เพิ่งอ้าง, ข้อ 3.

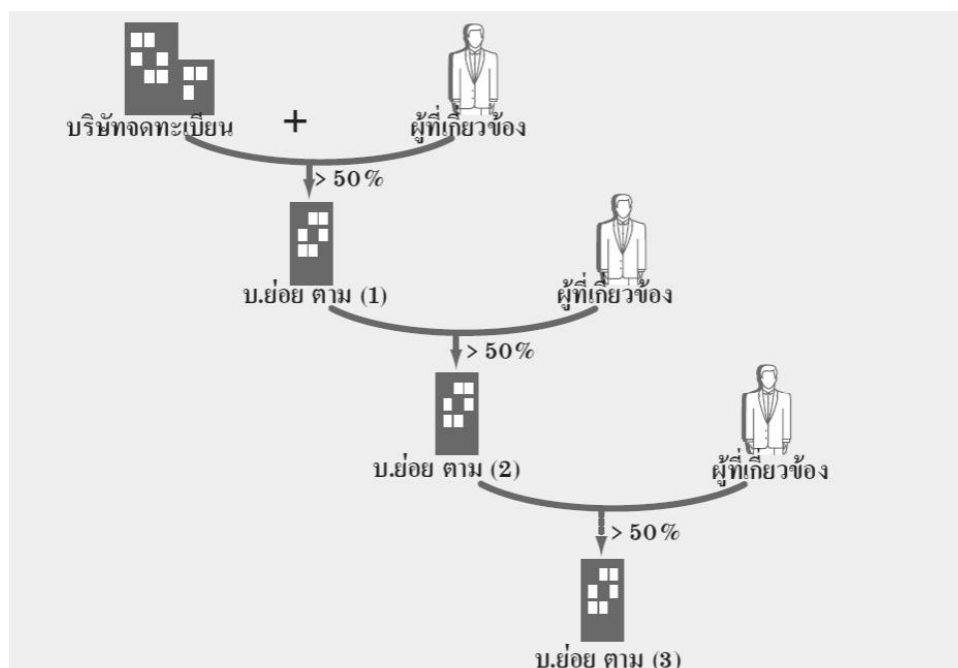
⁵²⁸ เพิ่งอ้าง, ข้อ 5

1.3 บริษัทย่อย

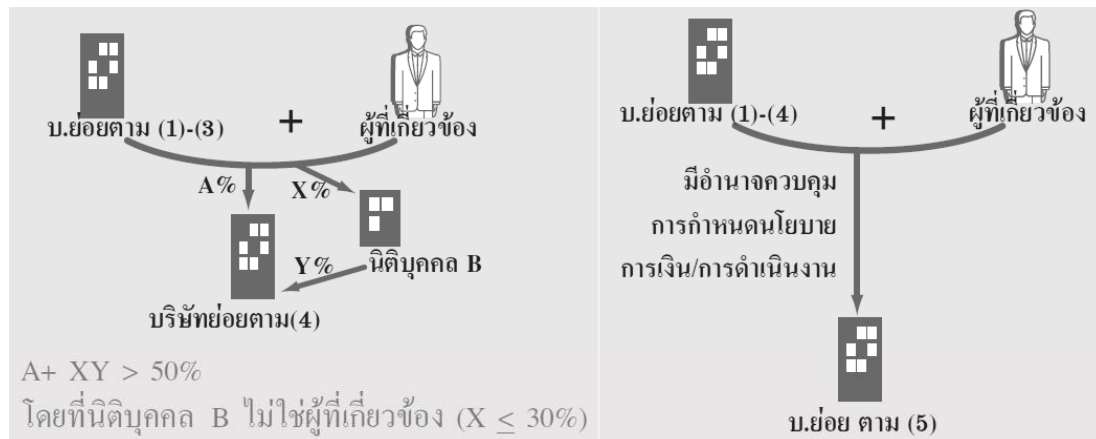
(1) บริษัทที่ผู้รับใบอนุญาตถือหุ้นตั้งแต่ร้อยละ 50 ขึ้นไปของจำนวนหุ้นที่มีสิทธิออกเสียงทั้งหมดของบริษัทต้น

(2) บริษัทที่บริษัทตาม (1) ถือหุ้นตั้งแต่ร้อยละ 50 ขึ้นไปของจำนวนหุ้นที่มีสิทธิออกเสียงทั้งหมดของบริษัทต้น

(3) บริษัทที่ถูกถือหุ้นต่อไปเป็นทอด ๆ โดยเริ่มจากการถือหุ้นของบริษัทตาม (2) ในบริษัทที่ถูกถือหุ้น โดยการถือหุ้นของบริษัทดังกล่าวในแต่ละทอดมีจำนวนตั้งแต่ร้อยละ 50 ขึ้นไปของจำนวนหุ้นที่มีสิทธิออกเสียงทั้งหมดของบริษัทที่ถูกถือหุ้นนั้น



ทั้งนี้ การถือหุ้นของผู้รับใบอนุญาตหรือของบริษัทตาม (1) (2) และ (3) ให้นับรวมหุ้นที่ถือโดยผู้ที่เกี่ยวข้องด้วย

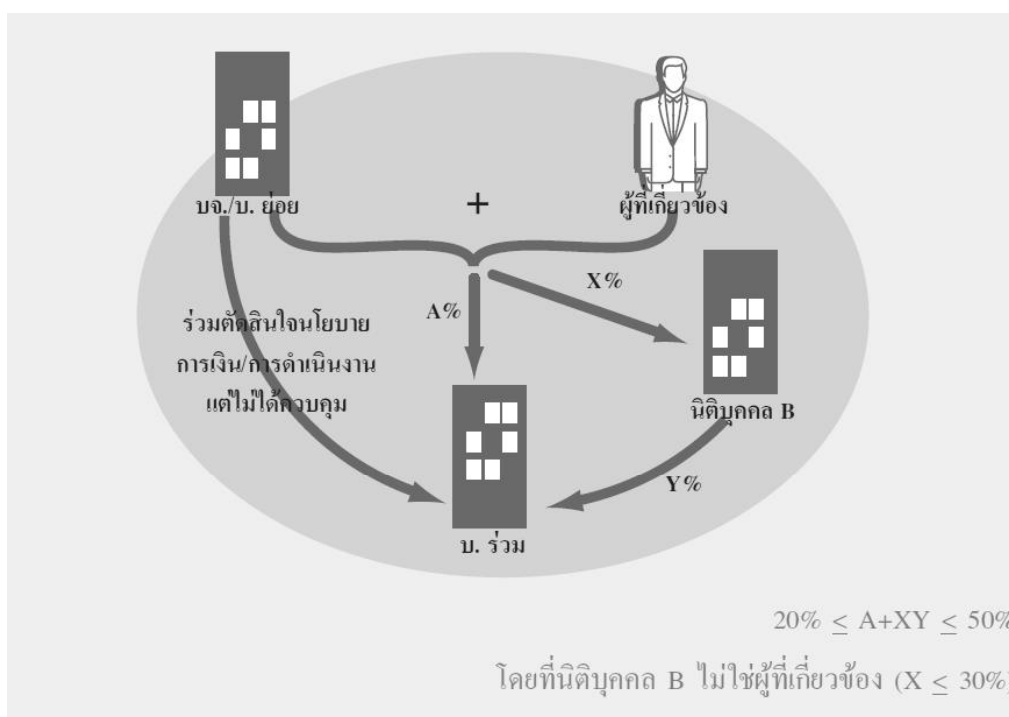


1.4 บริษัทร่วม

(1) บริษัทที่ผู้รับใบอนุญาตหรือบริษัทย่อยถือหุ้นรวมกันตั้งแต่ร้อยละ 20 แต่ไม่เกินร้อยละ 50 ของจำนวนหุ้นที่มีสิทธิออกเสียงทั้งหมดของบริษัทที่ถูกถือหุ้นนั้น

(2) บริษัทที่ผู้รับใบอนุญาตหรือบริษัทย่อยมีอำนาจในการมีส่วนร่วมตัดสินใจ เกี่ยวกับนโยบายทางการเงิน และการดำเนินงานของบริษัท แต่ไม่ถึงระดับที่จะควบคุมนโยบายดังกล่าว และไม่ถือเป็นบริษัทย่อยหรือกิจการร่วมค้า

การถือหุ้นของผู้รับใบอนุญาตหรือบริษัทย่อยให้นับรวมหุ้นที่ถือโดยผู้ที่เกี่ยวข้องด้วย



1.5 ผู้ถือหุ้นรายใหญ่

หมายความว่า ผู้ถือหุ้นในผู้รับใบอนุญาต ตั้งแต่ร้อยละ 10 ขึ้นไปของจำนวนหุ้นที่มีสิทธิออกเสียงทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาต การถือหุ้นดังกล่าวให้นับรวมหุ้นที่ถือโดยผู้ที่เกี่ยวข้องกับผู้รับใบอนุญาตด้วย

1.6 บุคคลที่เกี่ยวข้อง

หมายความว่า บุคคลหรือห้างหุ้นส่วนที่เกี่ยวข้องกับผู้ถือหุ้นของผู้รับใบอนุญาต ดังต่อไปนี้

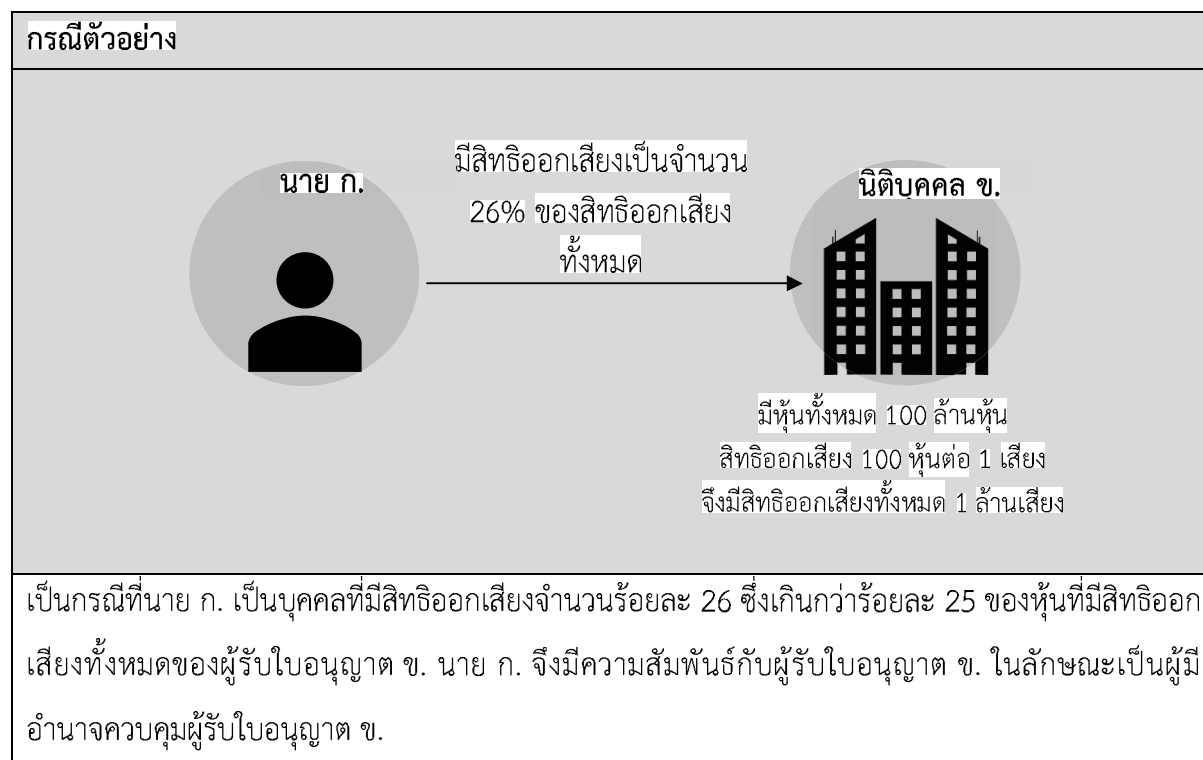
1. คู่สมรสของผู้ถือหุ้นดังกล่าว หรือ
2. บุตรที่ยังไม่บรรลุนิติภาวะของผู้ถือหุ้นดังกล่าว หรือ
3. ห้างหุ้นส่วนสามัญที่ผู้ถือหุ้นดังกล่าวหรือบุคคลตาม 1. หรือ 2. เป็นหุ้นส่วน หรือ
4. ห้างหุ้นส่วนจำกัดที่ผู้ถือหุ้นดังกล่าวหรือบุคคลตาม 1. หรือ 2. เป็นหุ้นส่วน จำพวกไม่จำกัดความผิด หรือเป็นหุ้นส่วนจำพวกจำกัดความรับผิดที่มีหุ้นรวมกันตั้งแต่ ร้อยละ 30 ขึ้นไปของหุ้นทั้งหมดของห้างหุ้นส่วนจำกัด หรือ
5. บริษัทจำกัดหรือบริษัทมหาชนจำกัดที่ผู้ถือหุ้นดังกล่าว หรือบุคคลตาม 1. หรือ 2. หรือห้างหุ้นส่วนตาม 3. หรือ 4. ถือหุ้นรวมกันตั้งแต่ร้อยละ 30 ขึ้นไปของจำนวนหุ้นที่จำหน่ายได้แล้วทั้งหมดของบริษัทนั้น หรือ
6. บริษัทจำกัดหรือบริษัทมหาชนจำกัดที่ผู้ถือหุ้นดังกล่าว หรือบุคคลตาม 1. หรือ 2. หรือห้างหุ้นส่วนตาม 3. หรือ 4. หรือบริษัทตาม 5. ถือหุ้นรวมกันตั้งแต่ร้อยละ 30 ขึ้นไปของจำนวนหุ้นที่จำหน่ายได้แล้วทั้งหมดของบริษัทนั้น หรือ
7. นิติบุคคลที่ผู้ถือหุ้นดังกล่าวสามารถมีอำนาจในการจัดการในฐานะเป็นผู้แทนนิติบุคคล

1.7 ผู้มีอำนาจควบคุม

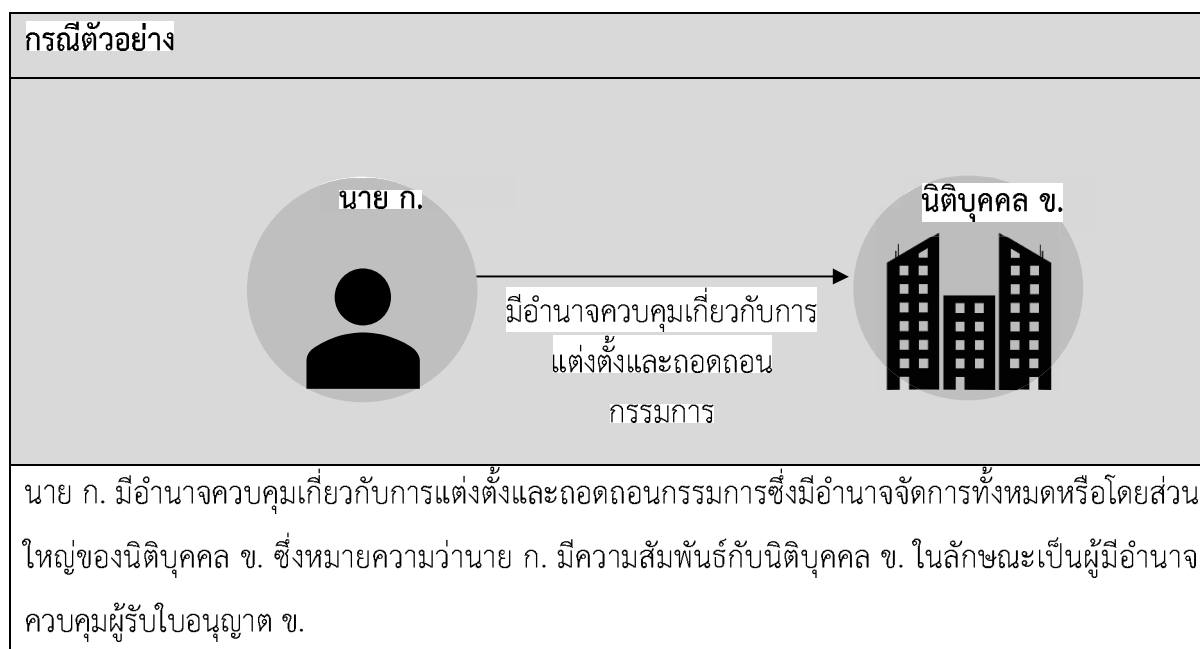
ผู้ถือหุ้นหรือบุคคลอื่นซึ่งโดยพฤติการณ์มีอิทธิพลต่อการควบคุมนโยบาย การบริหารจัดการ การอำนวยการ หรือการจัดการของผู้รับใบอนุญาตอย่างมีนัยสำคัญ ไม่ว่าอิทธิพลดังกล่าวจะสืบเนื่องจากการเป็นผู้ถือหุ้น หรือได้รับมอบอำนาจตามสัญญา หรือการอื่นใดก็ตาม โดยเฉพาะอย่างยิ่งคือบุคคลที่เข้าลักษณะข้อหนึ่งข้อใดดังต่อไปนี้

1.7.1 บุคคลที่มีสิทธิออกเสียงไม่ว่าทางตรงหรือทางอ้อมเกินกว่าร้อยละ 25

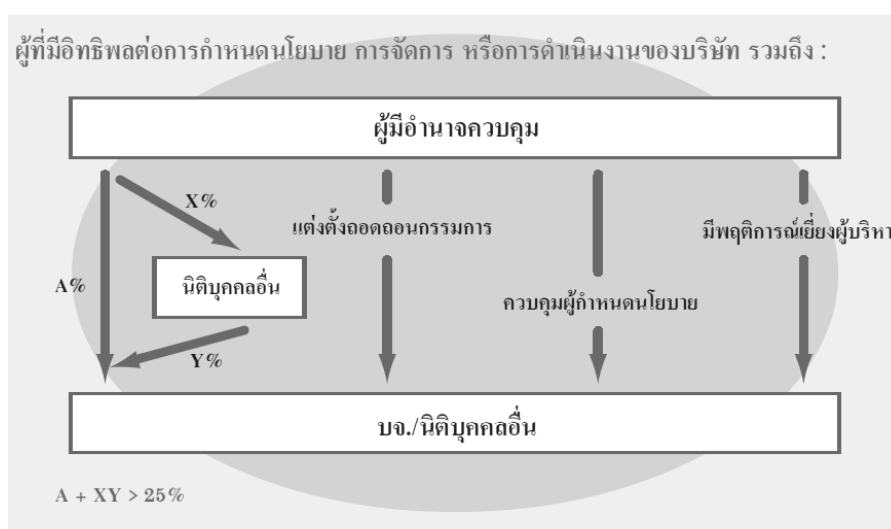
บุคคลที่มีสิทธิออกเสียงไม่ว่าทางตรงหรือทางอ้อมเกินกว่าร้อยละ 25 ของหุ้นที่มีสิทธิออกเสียงทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาต



1.7.2 บุคคลที่ตามพฤติการณ์สามารถควบคุมการแต่งตั้ง หรือถอดถอนกรรมการของผู้รับใบอนุญาตได้

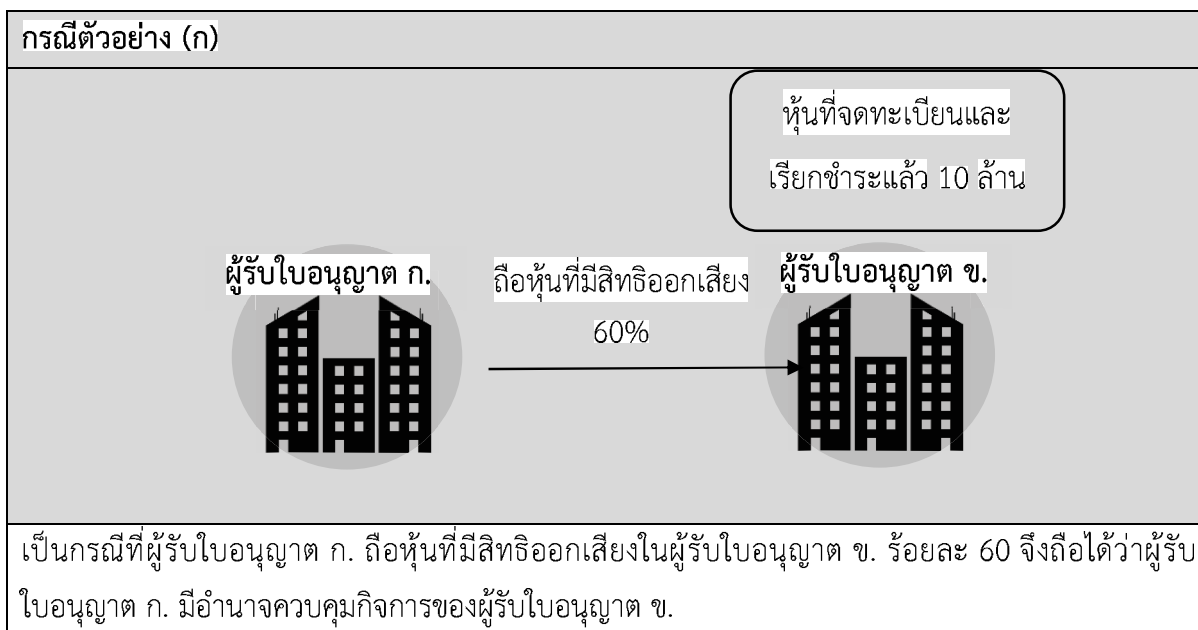


นอกจากนี้ยังหมายรวมถึงบุคคลที่ตามพฤติการณ์สามารถควบคุมผู้ซึ่งรับผิดชอบในการกำหนดนโยบายการบริหารจัดการ การอำนวยการ หรือการจัดการของผู้รับใบอนุญาตให้ปฏิบัติตามคำสั่งของตนในการกำหนดนโยบายการจัดการหรือการดำเนินงานของผู้รับใบอนุญาต และบุคคลที่ตามพฤติการณ์มีการดำเนินงานในผู้รับใบอนุญาตหรือมีความรับผิดชอบในการดำเนินงานของผู้รับใบอนุญาตเยี่ยงผู้บริหาร รวมทั้งบุคคลที่มีตำแหน่งซึ่งมีอำนาจหน้าที่เช่นเดียวกับบุคคลดังกล่าวของผู้รับใบอนุญาตนั้น



1.8 อำนาจควบคุมกิจการ

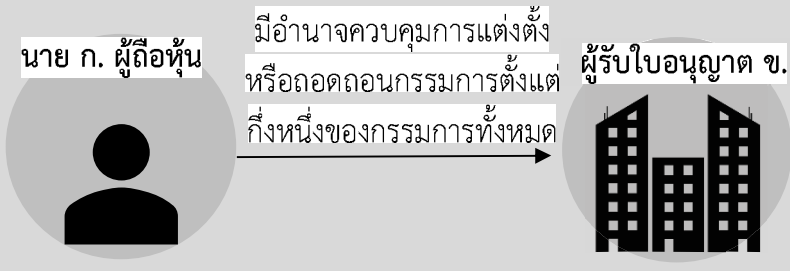
1.8.1 การถือหุ้นที่มีสิทธิออกเสียงในบริษัทเกินกว่าร้อยละ 50 ของจำนวนสิทธิออกเสียงทั้งหมดของบริษัทนั้น



1.8.2 การมีอำนาจควบคุมคะแนนเสียงส่วนใหญ่ในที่ประชุมผู้ถือหุ้นของบริษัทไม่ว่าโดยทางตรงหรือโดยอ้อม หรือไม่เพราะเหตุอื่นใด



1.8.3 การมีอำนาจควบคุมการแต่งตั้งหรือถอดถอนกรรมการตั้งแต่กึ่งหนึ่งของกรรมการทั้งหมดไม่ว่าโดยตรงหรือโดยอ้อม

กรณีตัวอย่าง (ค)
 นาย ก. ผู้ถือหุ้น มีอำนาจควบคุมการแต่งตั้งหรือถอดถอนกรรมการตั้งแต่กึ่งหนึ่งของกรรมการทั้งหมด ผู้รับใบอนุญาต ข.
เป็นกรณีที่นาย ก. มีอำนาจควบคุมการแต่งตั้งหรือถอดถอนกรรมการตั้งแต่กึ่งหนึ่งของกรรมการทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาต ข. จึงเป็นกรณีของการที่ นาย ก. มีอำนาจควบคุมกิจการของผู้รับใบอนุญาต ข.

1.9 บริษัทที่ล้มเหลว

ผู้รับใบอนุญาตที่มีกำไรเป็นลบอย่างต่อเนื่องและเสียส่วนแบ่งตลาดไปจนถึงระดับที่ผู้รับใบอนุญาตน่าจะเลิกกิจการ โดยหลักเกณฑ์ในการพิจารณาถึง “ความล้มเหลว” ของบริษัทนั้น โดย สนง. กกพ. อาจพิจารณาถึงปัจจัยต่าง ๆ ดังต่อไปนี้

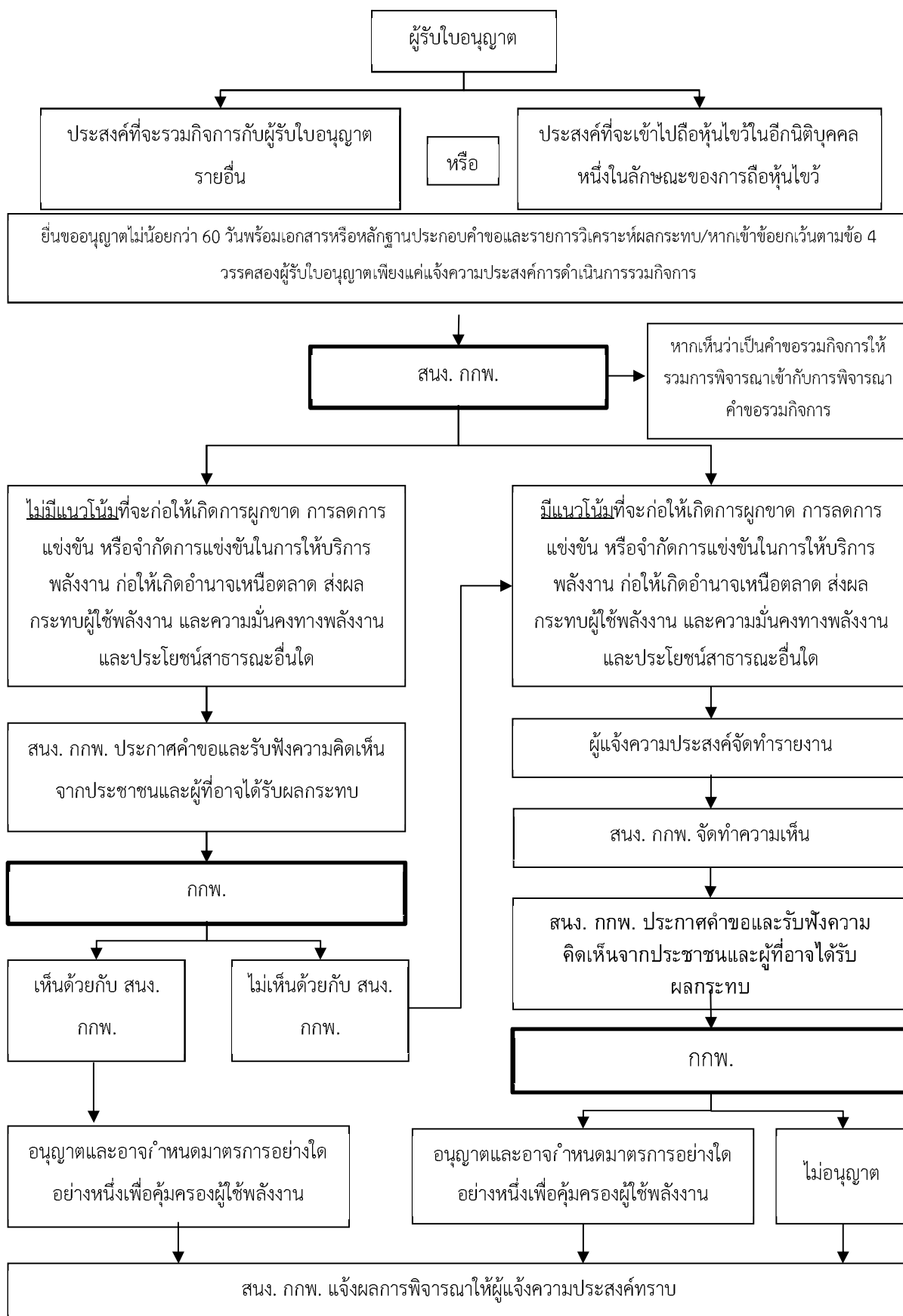
- บริษัทนั้นมีหนี้สินล้นพ้นตัวตามกฎหมายว่าด้วยการล้มละลาย
- ไม่อาจจะฟื้นฟูกิจการได้
- ไม่มีทางเลือกที่จะส่งผลกระทบต่อการแข่งขันน้อยกว่าการรวมกิจการ
- หากไม่มีการรวมกิจการแล้วบริษัทจะต้องออกจากตลาดไป

บทที่ 2 วิธีการและขั้นตอนการยื่นคำขอและแจ้งความประสงค์ในการรวมกิจการและถือหุ้นไขว้

การรวมกิจการเป็นกรณีที่ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาต (“ผู้รับใบอนุญาต”) ประสงค์จะรวมกิจการกับผู้รับใบอนุญาตรายอื่น ในเบื้องต้น ผู้รับใบอนุญาตทุกรายที่ประสงค์จะรวมกิจการกับผู้รับใบอนุญาตรายอื่นจะต้องยื่นขออนุญาตรวมกิจการ พร้อมด้วยเอกสารและหลักฐานที่เกี่ยวข้องต่อ สนง. กกพ. เช่นเดียวกันกับกรณีที่ผู้รับใบอนุญาตประสงค์จะถือหุ้นไขว้กับผู้รับใบอนุญาตอีกรายหนึ่ง ผู้รับใบอนุญาตมีหน้าที่ยื่นคำขออนุญาตต่อ สนง. กกพ. ก่อนที่จะดำเนินการโดยจะต้องปฏิบัติตามระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการรวมกิจการและการถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงาน พ.ศ. เว้นแต่จะเป็นกรณีที่เข้าข้อยกเว้นตามข้อ 4 วรรคสองของระเบียบฯ ที่กำหนดให้ผู้รับใบอนุญาตเพียงแค่ “แจ้ง” ความประสงค์ในการรวมกิจการ

กระบวนการควบคุมรวมกิจการและถือหุ้นไขว้ตามระเบียบฯ ประกอบไปด้วยขั้นตอน (2.1) การยื่นคำขอและแจ้งความประสงค์ (2.2) แบบคำขอและรายการวิเคราะห์ (2.3) การประเมินคำขอโดย สนง. กกพ. (2.4) การพิจารณาคำขออนุญาตโดย กกพ. (2.5) ผลการพิจารณา และ (2.6) การตรวจสอบภายหลังการอนุญาต โดยสามารถสรุปได้ตามแผนภาพดังนี้

แผนภาพแสดงวิธีการและขั้นตอนการยื่นคำขอและแจ้งความประสงค์รวมกิจการและการถือหุ้นไขว้



2.1 การยื่นคำขอและแจ้งความประสงค์ในการรวมกิจการและถือหุ้นไขว้

2.1.1 การยื่นคำขออนุญาตและการแจ้ง

ผู้รับใบอนุญาตจำเป็นต้องมีการเตรียมความพร้อมก่อนการยื่นขออนุญาตเพื่อรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ โดยทำการตรวจสอบตามหลักเกณฑ์ 2 หลักเกณฑ์ดังต่อไปนี้

(1) ตรวจสอบโครงสร้างการถือหุ้น

ผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะรวมกิจการต้องถูกตรวจสอบว่ากิจการของผู้รับใบอนุญาตนั้นมีโครงสร้างผู้ถือหุ้นชัดเจน เป็นธรรม สะท้อนอำนาจในการควบคุม และส่วนได้เสียของผู้ถือหุ้นอย่างชัดเจน และต้องไม่มีการถือหุ้นไขว้กันระหว่างผู้รับใบอนุญาต ผู้รับใบอนุญาตรายอื่นที่อยู่ในตลาดที่เกี่ยวข้อง ผู้ถือหุ้นรายใหญ่ของผู้รับใบอนุญาต บริษัทย่อยของผู้รับใบอนุญาต บริษัทร่วมของผู้รับใบอนุญาต โดยแสดงข้อมูลดังต่อไปนี้

(ก) ผู้ถือหุ้นรายใหญ่

ลำดับที่	ชื่อ	ร้อยละ
1.		
2.		
3.		
4.		
5.		
6.		
7.		
8.		
9.		
10.		
อื่น ๆ (..... ราย)		

(ข) รายละเอียดอื่น

ผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้มีสถานะเป็นบริษัทแม่ บริษัทย่อย หรือไม่ นอกจากนี้ จะต้องมีการแนบแผนภาพแสดงความสัมพันธ์ระหว่างบริษัทในกลุ่ม บริษัทแม่หรือบริษัทย่อย ทั้งหมดของผู้ประกอบธุรกิจที่ต้องการรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้ พร้อมแผนภาพแสดงความสัมพันธ์ และระบุ สัดส่วนการถือหุ้น/สิทธิออกเสียง (จัดทำเป็นเอกสารแนบ)

(2) ข้อยกเว้นการยื่นขออนุญาตตามข้อ 4 วรรคสองของระเบียบฯ

ก่อนยื่นคำขออนุญาตดำเนินการรวมกิจการ (จดทะเบียนนิติบุคคล ทำสัญญาซื้อขายสินค้า ทำสัญญา ซื้อขายหุ้นตาม ข้อ 4 วรรคหนึ่งของระเบียบฯ) ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตที่ ประสงค์จะรวมกิจการต้องทำการตรวจสอบลักษณะการรวมกิจการว่ามีลักษณะเป็นอย่างไร และอาจเข้าข่ายที่ ได้รับยกเว้นตาม ข้อ 4 วรรคสองของระเบียบฯ หรือไม่ ข้อยกเว้นดังกล่าวกำหนดว่า

“เว้นแต่ในกรณีที่ผู้รับใบอนุญาตสามารถแสดงได้ว่าภายหลังการรวมกิจการสินทรัพย์ที่ใช้ในการประกอบ กิจการพลังงานตามปกติของผู้รับใบอนุญาตจะไม่เกิน ๑๐๐๐ ล้านบาท หรือจะได้รับสินทรัพย์ที่ใช้ในการ ประกอบกิจการพลังงานตามปกติจากผู้รับใบอนุญาตรายอื่นที่มีมูลค่าไม่เกิน ๕๐ ล้านบาท หรือรายได้ต่อปี ของผู้รับใบอนุญาตจะไม่เกิน ๑๒๐ ล้านบาท โดยผู้รับใบอนุญาตมีหน้าที่ต้องจัดทำรายงานแจ้งต่ออำนาจงาน พร้อมเหตุผลประกอบก่อนดำเนินการรวมกิจการ”

ข้อยกเว้นซึ่งพิจารณาจากจำนวนสินทรัพย์หลังการรวมกิจการ สินทรัพย์ที่ใช้ในการประกอบกิจการ พลังงาน และรายได้หลังการรวมกิจการนั้น เป็นแนวทางที่สอดคล้องกับข้อยกเว้น การยื่นขออนุญาตรวม กิจการและถือหุ้นไขว้ตามประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการควบ รวมกิจการและการถือหุ้นไขว้ในกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. 2553⁵²⁹

⁵²⁹ ประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการควบรวมกิจการและการถือหุ้นไขว้ในกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. 2553, ข้อ 4 วรรคสอง.

(ก) สินทรัพย์หลังรวมกิจการมีมูลค่าไม่เกินหนึ่งพันล้านบาท

การกำหนดช้อยกเว้นตามข้อ 4 วรรคสองของระเบียบฯ ดังกล่าว อาศัยการพิจารณา “สินทรัพย์” และ “รายได้” ภายหลังการรวมกิจการ ในส่วนของ “สินทรัพย์” นั้น ตัวเลข “1,000 ล้านบาท” แตกต่างไปจาก ช้อยกเว้นตามประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการรวบรวมกิจการ และการถือหุ้นไว้ในกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. 2553 โดยอาศัยฐานคิดจากลักษณะของผู้รับใบอนุญาตในฐานะ “ผู้ผลิตไฟฟ้ารายเล็กมาก (VSPP)” ซึ่งมีกำลังการผลิตไม่เกิน 10 เมกะวัตต์ (ในกรณีที่ กำลังการผลิตตั้งแต่ 10 เมกะวัตต์ขึ้นจะกลายเป็น “ผู้ผลิตไฟฟ้ารายเล็ก (SPP)”)

ในปัจจุบันสามารถประมาณต้นทุนในการผลิตไฟฟ้าได้ประมาณ 80 ล้านบาท ถึง 100 ไร่ละบาทต่อการผลิตไฟฟ้า 1 เมกะวัตต์ (และมีแนวโน้มที่ต้นทุนจะถูกลง) เช่น บริษัท แอ็บโซลูท คลีน เอ็นเนอร์จี จำกัด (มหาชน) ได้รายงานว่าต้นทุนการก่อสร้างโรงไฟฟ้าชุมชนเพื่อเศรษฐกิจฐานราก (โครงการนำร่อง) นั้นมีต้นทุนประมาณ 80 ล้านบาท ต่อ 1 เมกะวัตต์⁵³⁰ ดังนั้น จึงสามารถประมาณการได้ว่าผู้ผลิตไฟฟ้ารายเล็กมาก (VSPP) นั้นจะมีสินทรัพย์ไม่เกิน 1,000 ล้านบาท

ในกรณีที่หลังการรวมกิจการส่งผลให้สินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาตมีมูลค่าไม่เกิน 1,000 ล้านบาท ผู้รับใบอนุญาตย่อมไม่รับการยกเว้นตามข้อ 4 วรรคสองของระเบียบฯ โดยมีหน้าที่เพียง “แจ้ง” ความประสงค์ในการรวมกิจการแก่ สนง. กกพ. ก่อนดำเนินการรวมกิจการ โดยสามารถยกตัวอย่างได้เช่น

ผู้ผลิตไฟฟ้ารายเล็กมาก (ก) กำลังการผลิต 4 เมกะวัตต์	→	ผู้ผลิตไฟฟ้ารายเล็กมาก (ข) กำลังการผลิต 5 เมกะวัตต์
(ก) ซื้อหุ้นทั้งหมดของ (ข)		

หากปรากฏว่าหลังการรวมกิจการตามกรณีตัวอย่างแล้วสินทรัพย์ของ (ก) เพิ่มสูงขึ้นอีก 500 ล้านบาท รวมเป็น 900 ล้านบาท ไม่เกิน 1,000 ล้านบาท กรณีนี้ (ก) ย่อมมีหน้าที่เพียงแจ้งความประสงค์การรวมกิจการต่อ สนง. กกพ. ตาม ข้อ 4 วรรคสองของระเบียบฯ อย่างไรก็ตาม แม้จะเป็นการรวมกิจการระหว่างผู้ผลิตไฟฟ้า

⁵³⁰ บริษัท แอ็บโซลูท คลีน เอ็นเนอร์จี จำกัด (มหาชน), ‘ACE พร้อมประมูล RE ทุกรูปแบบหลังคว่ำ18 รพ.ชุมชน’ (ACE, 27 กันยายน พ.ศ. 2564) <<https://www.ace-energy.co.th/th/investor-relations/newsroom/news-clipping/2354327/>> accessed 16 October 2021.

รายเล็กมาก แต่หากผลการรวมกิจการส่งผลให้มีผู้รับใบอนุญาตที่มีสินทรัพย์เพื่อการประกอบกิจการพลังงานเกินกว่า 1,000 ล้านบาท กรณียอมไม่เข้ายกเว้นข้อนี้ เช่น

ผู้ผลิตไฟฟ้ารายเล็กมาก (ก) กำลังการผลิต 9 เมกะวัตต์	→	ผู้ผลิตไฟฟ้ารายเล็กมาก (ข) กำลังการผลิต 9 เมกะวัตต์
(ก) ซื้อหุ้นทั้งหมดของ (ข)		

หากปรากฏว่าหลังการรวมกิจการตามกรณีตัวอย่างแล้วสินทรัพย์ของ (ก) เพิ่มสูงขึ้นอีก 900 ล้านบาท รวมเป็น 1,800 ล้านบาท กรณีนี้ (ก) ไม่อาจใช้ข้อยกเว้นนี้ได้

ทั้งนี้ การพิจารณาจาก “ราคา” สินทรัพย์นั้นจะมีหลักการตามที่กำหนดในข้อ 4 วรรคหนึ่ง (2) กล่าวคือเป็นราคาที่ตกลงกันในสัญญาซื้อขาย ณ วันที่ตกลงซื้อหรือเข้าซื้อแล้วแต่กรณี เปรียบเทียบราคาตลาดที่เหมาะสมของสินทรัพย์นั้นและใช้ราคาที่สูงกว่าเป็นมูลค่าสินทรัพย์ที่ใช้พิจารณาตามระเบียบฯ ทั้งนี้ ราคาตลาดที่เหมาะสมของสินทรัพย์สามารถหาได้จากการเปรียบเทียบราคาที่คำนวณจากมูลค่าสินทรัพย์

(ข) สินทรัพย์ที่ใช้ในการประกอบกิจการพลังงานตามปกติไม่เกิน 50 ล้านบาท

ในกรณีที่ผู้รับใบอนุญาตรายหนึ่งเข้าซื้อสินทรัพย์ที่ใช้ในการประกอบกิจการพลังงานตามปกติเกินกว่าร้อยละ 25 ของสินทรัพย์ของมูลค่าสินทรัพย์ที่ใช้ในการประกอบกิจการพลังงานตามปกติของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น แต่อย่างไรก็ตาม ปรากฏว่ามูลค่าของสินทรัพย์นั้นมีราคาไม่เกิน 50 ล้านบาท กรณียอมเข้าข้อยกเว้นตามข้อ 4 วรรคสองของระเบียบฯ เช่น

ผู้รับใบอนุญาตผลิตไฟฟ้า (ก)	→	ผู้ผลิตไฟฟ้า (ข) (มีสินทรัพย์เพื่อประกอบกิจการพลังงานทั้งสิ้น 50 ล้านบาท)
(ก) ซื้อเครื่องกำเนิดไฟฟ้าของ (ข) ซึ่งมีราคา 30 ล้านบาท		

ตามกรณีตัวอย่างนี้ ราคาเครื่องกำเนิดไฟฟ้า 30 ล้านบาทคิดเป็นร้อยละ 60 ของมูลค่าสินทรัพย์ที่ใช้ในการประกอบกิจการพลังงานของ (ข) กรณีจึงมีลักษณะเป็นการรวมกิจการตามข้อ 4 วรรคหนึ่งของระเบียบฯ อย่างไรก็ตาม การซื้อสินทรัพย์ในกรณีนี้มีราคาไม่เกิน 50 ล้านบาท ดังนั้น กรณีนี้ (ก) ย่อมมีหน้าที่เพียงแจ้งความประสงค์การรวมกิจการต่อ สนง. กพพ. ตาม ข้อ 4 วรรคสองของระเบียบฯ

ทั้งนี้ การพิจารณาจาก “ราคา” สินทรัพย์นั้นจะมีหลักการตามที่กำหนดในข้อ 4 วรรคหนึ่ง (2) กล่าวคือเป็นราคาที่ตกลงกันในสัญญาซื้อขาย ณ วันที่ตกลงซื้อหรือเข้าซื้อแล้วแต่กรณี เปรียบเทียบราคาตลาดที่เหมาะสมของสินทรัพย์นั้นและใช้ราคาที่สูงกว่าเป็นมูลค่าสินทรัพย์ที่ใช้พิจารณาตามระเบียบฯ ทั้งนี้ราคาตลาดที่เหมาะสมของสินทรัพย์สามารถหาได้จากการเปรียบเทียบราคาที่คำนวณจากมูลค่าสินทรัพย์

(ค) รายได้ต่อปีของผู้รับใบอนุญาตจะไม่เกิน 120 ล้านบาท

หากปรากฏว่าหลังจากการรวมกิจการ ผู้รับใบอนุญาตจะมีรายได้ไม่เกิน 120 ล้านบาท เช่น กรณีที่ผู้รับใบอนุญาตรวมกิจการกับบริษัทที่ประสบปัญหาขาดทุนอย่างต่อเนื่อง เช่น กรณีการรวมกิจการผู้รับใบอนุญาตที่มีลักษณะ “บริษัทที่ล้มเหลว” (ผู้รับใบอนุญาตที่มีกำไรเป็นลบอย่างต่อเนื่องและเสียส่วนแบ่งตลาดไปจนถึงระดับที่ผู้รับใบอนุญาตน่าจะเลิกกิจการ) เช่น

ผู้รับใบอนุญาตผลิตไฟฟ้า (ก)	→	ผู้ผลิตไฟฟ้า (ข)
(ก) ซื้อหุ้นทั้งหมด/ซื้อสินทรัพย์ทั้งหมดที่ใช้ในการประกอบกิจการพลังงานของ (ข) ซึ่งเข้าลักษณะการรวมกิจการตามระเบียบฯ		

แม้ว่าจะไม่เข้าข้อยกเว้นตามข้อ (ก) หรือ (ข) ข้างต้น กล่าวคือ หลังการรวมกิจการสินทรัพย์ที่ใช้ในการประกอบกิจการพลังงานจะเกินกว่า 1,000 ล้านบาท หรือ เป็นกรณีที่ได้สินทรัพย์ที่ใช้ในการประกอบกิจการพลังงานในราคาเกินกว่า 50 ล้านบาทหลังรวมกิจการ แต่หากปรากฏว่า หลังรวมกิจการแล้ว (ก) จะมีรายได้ไม่เกินกว่า 120 ล้านบาท กรณีนี้ (ก) ย่อมมีหน้าที่เพียงแจ้งความประสงค์การรวมกิจการต่อ สนง. กพพ. ตาม ข้อ 4 วรรคสองของระเบียบฯ

รายได้ต่อปีที่น่ามาพิจารณานั้นเป็นรายได้เฉพาะที่เกี่ยวข้องกับกิจการพลังงานของผู้ร่วมธุรกิจทั้งสองฝ่ายเท่านั้น โดยหากผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตรายใดรายหนึ่งมีสถานะที่มีใช้ในนิติบุคคลไทย

ให้พิจารณาเฉพาะรายได้ของบริษัทลูกในประเทศไทยรวมกับรายได้ต่อปีของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นที่ต้องการจะรวมธุรกิจด้วยเท่านั้น โดยสามารถพิจารณาได้ผ่านทางการถือครองหุ้นของบริษัทลูกในประเทศไทย

สำหรับประเด็นเรื่องการ “คำนวณ” รายได้นั้น ผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะรวมกิจการสามารถคิดโดยพิจารณาจากงบกำไรขาดทุน (Profit and Loss Statement) เป็นงบที่แสดงผลประกอบการของบริษัทว่ามีรายได้และค่าใช้จ่ายเท่าใดในรอบเวลานั้น ๆ โดยสามารถแสดงได้ตามสมการ ดังนี้⁵³¹

$$\text{รายได้} - \text{รายจ่าย} = \text{กำไรสุทธิ}$$

โดยงบกำไรขาดทุนประกอบด้วย รายได้ ค่าใช้จ่าย และกำไร (ขาดทุน) สุทธิซึ่งถูกรับรองโดยผู้สอบบัญชีรับอนุญาต ตามพระราชบัญญัติการบัญชี พ.ศ. 2543 บริษัทจำกัดและบริษัทมหาชนจำกัดที่จัดตั้งขึ้นตามกฎหมายไทยเป็นผู้มีหน้าที่จัดทำบัญชีตามกฎหมาย⁵³² และมีหน้าที่ต้องยื่นงบการเงิน ซึ่งมีรายละเอียดเกี่ยวกับงบกำไรขาดทุนภายในหนึ่งเดือนนับแต่วันทิ้งงบการเงินนั้นได้รับอนุมัติในที่ประชุมใหญ่⁵³³ ทั้งนี้งบการเงินต้องได้รับการตรวจสอบและแสดงความเห็นโดยผู้สอบบัญชีรับอนุญาต⁵³⁴ ดังนั้น งบกำไรขาดทุนดังกล่าวย่อมสามารถถูกใช้เพื่อแสดงถึงรายได้ของผู้รับใบอนุญาตได้

อย่างไรก็ตาม มีข้อสังเกตว่าการพิจารณาว่าการรวมกิจการจะเข้าข่ายกเว้นตามข้อ 4 วรรคสอง ของระเบียบฯ นั้นเป็นการพิจารณาถึงรายได้ “ภายหลัง” การรวมกิจการ ดังนั้น ตัวเลขเกี่ยวกับกำไรตามที่แสดงในงบการเงินนั้นอาจแสดงถึงรายได้ในอดีตแต่อาจไม่แสดงถึงรายได้หลังการรวมกิจการ เช่น

⁵³¹ Karen Berman และ Miles Cook (แปลโดย คมสัน ขจรชีพพันธุ์งาม) HBR Guide to Finance Basics for Managers (Harvard Business School Publishing Corporation, 2012) หน้า 35.

⁵³² พระราชบัญญัติการบัญชี พ.ศ. 2543, มาตรา 8 วรรคหนึ่ง.

⁵³³ เพิ่งอ้าง, มาตรา 11 วรรคหนึ่ง.

⁵³⁴ เพิ่งอ้าง, มาตรา 11 วรรคสี่.

ผู้รับใบอนุญาตผลิตไฟฟ้า (ก) —————>	ผู้ผลิตไฟฟ้า (ข) (ขาดทุนมาตลอดก่อนการรวมกิจการ) อย่างไรก็ตาม ปรากฏว่าภายหลังจากการรวมกิจการ (ข) จะสามารถขายไฟฟ้าได้และจะมีรายได้มากกว่า 120 ล้านบาทต่อปี
(ก) ซื้อหุ้นทั้งหมด/ซื้อสินทรัพย์ทั้งหมดที่ใช้ในการประกอบกิจการพลังงานของ (ข) ซึ่งเข้าลักษณะการรวมกิจการตามระเบียบฯ	

ตามตัวอย่างนี้ หลังจากการรวมกิจการตามความประสงค์ของ (ก) นั้น อาจเกิดรายได้มากกว่า 120 ล้านบาทได้ แม้ว่าก่อนการรวมกิจการงบการเงินของ (ข) จะแสดงว่า (ข) ประสบปัญหาขาดทุนตลอดมา อย่างไรก็ตาม ภายหลังจากการรวมกิจการแล้ว (ข) (ซึ่งถูก (ก) ซื้อหุ้นหรือซื้อสินทรัพย์) แล้วจะมีรายได้มากกว่า 120 ล้านบาท เนื่องจากจะสามารถเริ่มขายไฟฟ้าได้ กรณีนี้ การรวมกิจการย่อมไม่ได้รับข้อยกเว้นตามข้อ 4 วรรคสองในส่วนนี้ (แต่ต้องพิจารณาข้อยกเว้นในเรื่องสินทรัพย์ด้วย)

ทั้งนี้ มีข้อสังเกตว่า หากผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตไม่แน่ใจว่าการรวมธุรกิจนี้จะเข้าข้อยกเว้นของข้อ 4 วรรคสองของระเบียบฯ หรือไม่ ข้างต้น ให้ผู้รับใบอนุญาตดำเนินการยื่นคำขออนุญาตรวมกิจการต่อ สนง. กกพ. ล่วงหน้า 60 วันก่อนการดำเนินการรวมกิจการตามข้อ 4 วรรคหนึ่งของระเบียบฯ

2.1.2 การยื่นคำขออนุญาตถือหุ้นไขว้

หากเป็นกรณีที่ผู้รับใบอนุญาตประสงค์จะเข้าไปถือหุ้นในอีกนิติบุคคลหนึ่งในลักษณะการถือหุ้นไขว้ ผู้รับใบอนุญาตจำต้องยื่นคำขออนุญาตต่อ ส.น.ก. ก.ก.พ. ล่วงหน้าไม่น้อยกว่า 60 วันก่อนการดำเนินการรวมกิจการ

2.2 แบบคำขอและรายงานการวิเคราะห์

2.2.1 แบบคำขออนุญาตตามข้อ 7 ของระเบียบฯ

ในการยื่นคำขออนุญาตรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้นั้น ผู้รับใบอนุญาตทุกรายที่ประสงค์จะรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้จะต้องยื่นขออนุญาตการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ ตามแบบที่ ก.ก.พ. กำหนด ต่อ ส.น.ก. ก.ก.พ. ก่อนทำการรวมกิจการ (จดทะเบียนนิติบุคคล ทำสัญญาซื้อขายสินค้า ทำสัญญาซื้อขายหุ้น) หรือถือหุ้นไขว้ ไม่น้อยกว่า 60 วันก่อนการรวมธุรกิจหรือถือหุ้นไขว้ โดยในการกรอกคำขออนุญาต และการเตรียมเอกสารและหลักฐานที่เกี่ยวข้อง อย่างน้อยจะต้องมีเนื้อหา ดังต่อไปนี้

- 1) วัตถุประสงค์และแผนการในการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้แล้วแต่กรณี
- 2) รายละเอียดเกี่ยวกับสภาพตลาด ซึ่งประกอบด้วยระดับการผูกขาดในตลาด ส่วนแบ่งตลาดที่เกี่ยวข้อง สภาพของคู่แข่งในตลาด และสภาพของผู้ให้บริการ
- 3) รายละเอียดเกี่ยวกับสถานะของผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะรวมกิจการและผู้รับใบอนุญาตรายอื่นที่ถูกควบคุมกิจการ ซึ่งประกอบด้วยผลประโยชน์ประกอบ การโครงสร้างการถือหุ้นและสิทธิออกเสียง การถือหุ้นไขว้ระหว่างผู้รับใบอนุญาต เฉพาะกรณีที่เกี่ยวข้องและมีความจำเป็นต้องพิจารณาเรื่องอำนาจควบคุมและส่วนแบ่งตลาดรวม
- 4) รายละเอียดเกี่ยวกับลักษณะของบริการที่เสนอขาย และความสามารถในการทดแทนของบริการอื่น ๆ ที่เกี่ยวข้อง
- 5) รายงานผลการวิเคราะห์ตามเรื่องที่กำหนดโดยรายละเอียด
- 6) เอกสารหรือรายละเอียดอื่นตามที่คณะกรรมการเห็นสมควร

อนึ่ง ผู้รับใบอนุญาตที่ได้ยื่นขออนุญาตรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ข้างต้นแล้ว พึงจะต้องเตรียมชี้แจง หรือเตรียมแสดงเอกสารหลักฐานประกอบ ทั้งนี้ เนื่องจาก ส.น.ก. ก.ก.พ. จะทำการประเมินคำขอตาม

ข้อ 9 ของระเบียบฯ สนง. กกพ. มีอำนาจเรียกให้ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตเข้าชี้แจงหรือแสดงหลักฐานเพิ่มเติมได้

2.2.2 การจัดทำรายงานการวิเคราะห์ตามข้อ 8 ของระเบียบฯ

นอกจากการจัดเตรียมเอกสารและหลักฐานที่เกี่ยวข้องเพื่อขออนุญาตรวมธุรกิจหรือถือหุ้นไขว้ตามรายการที่กำหนดในข้อ 7 ของระเบียบฯ (ดังที่ได้กล่าวในหัวข้อ 2.2.1) ข้างต้นเป็นอย่างน้อยแล้ว ผู้ยื่นขออนุญาตรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ ยังมีหน้าที่ต้องทำรายงานผลการวิเคราะห์การรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ตามข้อ 8 ของระเบียบฯ อีกด้วย โดยรายงานวิเคราะห์ดังกล่าวจะต้องแสดงถึงข้อมูลดังต่อไปนี้เป็นอย่างน้อย

- 1) การวิเคราะห์โครงสร้างผู้ถือหุ้นและสิทธิออกเสียงของผู้รับใบอนุญาตทั้งก่อนและหลังการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้แล้วแต่กรณี
- 2) การวิเคราะห์ตลาดที่เกี่ยวข้อง
- 3) การวิเคราะห์ผู้รับใบอนุญาตรายอื่นซึ่งเป็นคู่แข่งในในตลาดที่เกี่ยวข้อง
- 4) การวิเคราะห์ผลกระทบในแนวนอนและแนวตั้งที่เกิดขึ้นจากการรวมกิจการหรือผลกระทบที่เกิดขึ้นจากการถือหุ้นไขว้แล้วแต่กรณี
- 5) การวิเคราะห์อุปสรรคการเข้าสู่ตลาดที่เกี่ยวข้องหลังจากการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้
- 6) การประเมินประสิทธิภาพของตลาดที่เกี่ยวข้องภายหลังจากการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้
- 7) ข้อเสนอมาตรการเพื่อรักษาคู่ครองการแข่งขัน

2.2.2.1 ตลาดที่เกี่ยวข้องและผู้รับใบอนุญาตรายอื่นซึ่งเป็นคู่แข่งในในตลาดที่เกี่ยวข้อง

ในเบื้องต้น อาจพิจารณาได้ว่าไฟฟ้าและก๊าซธรรมชาตินั้นสามารถใช้แทนกันได้ (substitute) โดยเฉพาะอย่างยิ่งในตลาดความร้อน (heating markets) อย่างไรก็ตาม ต้นทุนที่ใช้ในการเปลี่ยน (เช่น จากการให้ความร้อนโดยก๊าซธรรมชาติมาเป็นไฟฟ้า) (switching cost) นั้นมีราคาสูงมาก ซึ่งส่งผลให้การเปลี่ยนเกิดขึ้นได้ยาก⁵³⁵ แม้ราคาก๊าซธรรมชาติ/ไฟฟ้าจะสูงขึ้น ผู้ใช้พลังงานก็ไม่เปลี่ยนไปใช้พลังงานอีกประเภทแทน เนื่องจากการเปลี่ยนจะก่อให้เกิดต้นทุนที่สูง ด้วยเหตุนี้ การวิเคราะห์ตลาดที่เกี่ยวข้องจึงควรแยกตลาดก๊าซธรรมชาติและตลาดไฟฟ้าออกจากกัน โดยสามารถยกตัวอย่างได้เช่น⁵³⁶

⁵³⁵ Hüseyin Çağrı ÇORLU, 'Identifying Relevant Markets in the EU Energy Sector: Experience and Prospects' (2018) หน้า 45

⁵³⁶ เพ็ญอ้าง.

ตลาดก๊าซธรรมชาติ	ตลาดไฟฟ้า
ต้นน้ำ - สำรองผลิตก๊าซธรรมชาติ - จัดหาก๊าซธรรมชาติ - LNG - L-gas/H-gas	ผลิตและค้าส่ง (generation and wholesale services)
	บริการระบบส่ง (transmission services)
กลางน้ำ - การส่งก๊าซธรรมชาติ (transmission of natural gas) - การจำหน่ายก๊าซธรรมชาติ (distribution of natural gas) - ระบบกักเก็บ	บริการระบบจำหน่าย (distribution services)
ปลายน้ำ - ตลาดค้าส่ง - ตลาดค้าปลีก	บริการค้าปลีก (retail services)

หากเป็นกรณีที่ผู้รับใบอนุญาตผลิตไฟฟ้าประสงค์จะรวมกิจการกับบริษัทผลิตไฟฟ้า ผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะรวมกิจการจะต้องระบุถึงผู้รับใบอนุญาตผลิตไฟฟ้า แต่หากเป็นกรณีที่ผู้รับใบอนุญาตผลิตไฟฟ้าประสงค์จะรวมกิจการกับผู้รับใบอนุญาตค้าปลีกก๊าซธรรมชาติผ่านระบบจำหน่ายก๊าซธรรมชาติย่อมเป็นการรวมกิจการที่ของผู้ประกอบการที่อยู่คนละตลาดกัน

2.2.2.2 การวิเคราะห์ผลกระทบแนวนอน

การรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้แนวนอน (Horizontal) เป็นการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ของผู้รับใบอนุญาตที่ประกอบธุรกิจเหมือน ๆ กันหรืออยู่ในอุตสาหกรรมเดียวกัน⁵³⁷ เช่น กรณีที่ผู้รับใบอนุญาตผลิตไฟฟ้ารายหนึ่งประสงค์จะรวมกิจการกับผู้รับใบอนุญาตผลิตไฟฟ้าอีกรายหนึ่ง หรือการที่ผู้รับใบอนุญาตผู้รับใบอนุญาตค้าปลีกก๊าซธรรมชาติผ่านระบบจำหน่ายก๊าซธรรมชาติรายหนึ่งรวมกิจการกับผู้รับใบอนุญาตค้าปลีกก๊าซธรรมชาติผ่านระบบจำหน่ายก๊าซธรรมชาติอีกรายหนึ่ง ซึ่งสามารถยกตัวอย่างได้เช่น

⁵³⁷ Steven C. Salop and Daniel P. Culley, 'Potential Competitive Effects of Vertical Mergers: A How-To Guide for Practitioners' (Georgetown Law, August 2014) <<https://scholarship.law.georgetown.edu/cgi/viewcontent.cgi?article=2404&context=facpub>> accessed 28 September 2021, 4.

ผู้รับใบอนุญาตผลิตไฟฟ้ารายหนึ่ง (ถือหุ้นสามัญทั้งหมด)	→	ผู้รับใบอนุญาตผลิตไฟฟ้าอีกรายหนึ่ง
ผู้รับใบอนุญาตผู้รับใบอนุญาตค้าปลีกก๊าซธรรมชาติ ผ่านระบบจำหน่ายก๊าซธรรมชาติรายหนึ่ง (ซื้อท่อส่งก๊าซธรรมชาติซึ่งเป็นสินทรัพย์ที่มีมูลค่า เกินกว่าร้อยละ 25 ของมูลสินทรัพย์ทั้งหมดที่ใช้เพื่อ ประกอบกิจการพลังงาน)	→	ผู้รับใบอนุญาตค้าปลีกก๊าซธรรมชาติผ่านระบบ จำหน่ายก๊าซธรรมชาติอีกรายหนึ่ง

ผลกระทบต่อการแข่งขันที่อาจเกิดขึ้นจากการรวมกิจการแนวนอน (possible anti-competitive effect of horizontal mergers) สามารถยกตัวอย่างได้เช่น การกำจัดโอกาสที่จะเกิดการแข่งขัน (competitive constraints) ของผู้ประกอบการอีกราย (หรือหลายราย) ซึ่งจะส่งผลให้เป็นการเปิดอำนาจเหนือตลาด โดยปราศจากการหันไปร่วมมือกัน (non-coordinated effects)⁵³⁸ หรืออาจเป็นกรณีที่ส่งผลให้เกิดการเปลี่ยนแปลงของลักษณะการแข่งขันในลักษณะที่ผู้ประกอบการที่เดิมที่ไม่ได้มีการร่วมมือกัน มีความเป็นไปได้อย่างมีนัยสำคัญในการรวมมือและขึ้นราคาหรือส่งผลเสียต่อการแข่งขันอย่างมีประสิทธิภาพ (effective competition) นอกจากนี้ ผู้แจ้งความประสงค์ยังอาจระบุถึงโอกาสที่จะมีการร่วมมือกันด้วย (coordinated effects)⁵³⁹

“โอกาสที่จะเกิดการแข่งขัน (competitive constraints)” หมายถึง พฤติกรรมการแข่งขันที่อาจเกิดขึ้นได้ (หรืออาจเรียกได้ว่าเป็น potential competition)⁵⁴⁰ ซึ่งแหล่งกำเนิดหลักของโอกาสในการแข่งขันได้แก่ (1) การที่ผู้บริโภคจะสามารถเปลี่ยนไปใช้สินค้าอื่นในตลาดได้หรือไม่ (demand substitution) (2) หากราคาสินค้าปรับสูงขึ้นธุรกิจที่ไม่ได้ขายสินค้าในปัจจุบันหรือธุรกิจรายใหม่สามารถที่จะปรับตัวและขายสินค้าได้

⁵³⁸ Guidelines on the assessment of horizontal mergers under the Council Regulation on the control of concentrations between undertaking (2004/C 31/03), para 22(a).

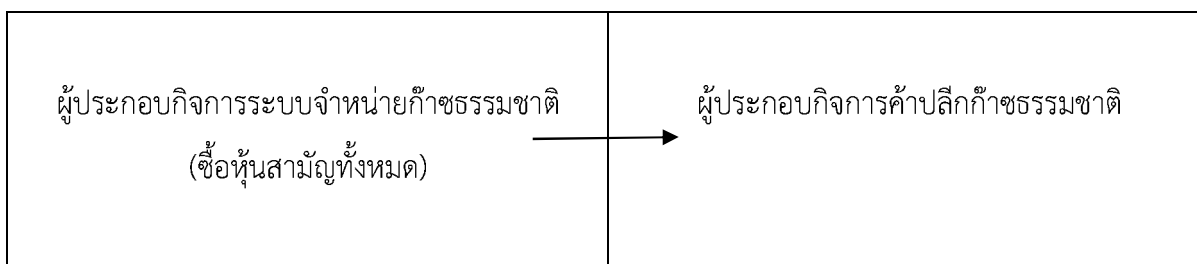
⁵³⁹ เพิ่งอ้าง, para 22(b).

⁵⁴⁰ OECD, ‘The Concept of Potential Competition’ (OECD 2021) <<https://www.oecd.org/daf/competition/the-concept-of-potential-competition-2021.pdf>> accessed 28 September 2021, 9.

ภายในเวลาอันสั้นโดยไม่ต้องเจออุปสรรคในการลงทุนหรือสามารถเข้าถึงวัตถุดิบของสินค้าหรือไม่⁵⁴¹ และ (3) หากราคาสินค้าสูงขึ้นจะนำไปสู่การเข้ามาของคู่แข่งรายใหม่ในตลาดหรือไม่⁵⁴²

2.2.2.3 การวิเคราะห์ผลกระทบแนวตั้ง

การรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้แนวตั้ง (Vertical) เป็นการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ระหว่างผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการพลังงานที่การประกอบกิจการในห่วงโซ่อุปทานในระดับที่แตกต่างกัน (operating at different levels of the supply chain)⁵⁴³ เช่น การรวมกิจการระหว่างผู้ประกอบการในอุตสาหกรรมต้นน้ำ (upstream firm) รวมกิจการกับผู้ประกอบกิจการในอุตสาหกรรมปลายน้ำ (downstream firm)⁵⁴⁴ (หากเป็นการรวมกิจการระหว่างผู้ประกอบการที่ไม่ได้มีความข้องเกี่ยวกันเลยจะเรียกว่า “Conglomerate”)⁵⁴⁵ ซึ่งสามารถยกตัวอย่างได้เช่น



การรวมตัวกันในแนวตั้งอาจส่งผลกระทบต่อการแข่งขัน เช่น การจำกัดสิทธิในการแข่งขัน (foreclosure) ซึ่งอาจเป็นกรณีที่คู่แข่งในตลาดในการเข้าถึงการจัดหา (supplies) หรือตลาดถูกทำให้หยุดชะงัก (hampered) หรือถูกขจัดทิ้งหลังจากการรวมกิจการ (ซึ่งส่งผลเป็นการจำกัดความสามารถของคู่แข่งที่จะสามารถแข่งขันได้)⁵⁴⁶ ผลกระทบจากการรวมกิจการในแนวตั้งยังรวมถึงกรณีที่ไม่เกี่ยวกับความร่วมมือ เช่น

⁵⁴¹ พรชัย วิสุทธิศักดิ์. กฎหมายการแข่งขันทางการค้า (สำนักพิมพ์วิญญูชน มิถุนายน 2563) หน้า 73.

⁵⁴² EU Commission Notice on the definition of relevant market for the purposes of Community competition law (97/C 372/03), para 13-24.

⁵⁴³ EU Commission Guidelines on the assessment of non-horizontal mergers under the Council Regulation on the control of concentrations between undertakings, para 4.

⁵⁴⁴ เพิ่งอ้าง.

⁵⁴⁵ เพิ่งอ้าง, para 5.

⁵⁴⁶ เพิ่งอ้าง, para 9.

การรวมกิจการในแนวตั้งส่งผลให้ผู้ประกอบการสามารถเข้าถึงข้อมูลทางพาณิชย์ที่สำคัญเกี่ยวกับคู่แข่งในระดับอื่นของห่วงโซ่อุปทาน⁵⁴⁷

2.2.2.4 อุปสรรคในการเข้าสู่ตลาด

อุปสรรคในการเข้าสู่ตลาด (barrier to entry) เป็นปัจจัยซึ่งป้องกันหรือขัดขวางไม่ให้บริษัทใหม่เข้ามาแข่งขันในตลาดแม้แต่เมื่อบริษัทที่มีอยู่เดิมได้รับกำไรเกินปกติ อุปสรรคในการเข้าสู่ตลาดนั้นมีความหลากหลายเช่น⁵⁴⁸

- การมีอยู่ของต้นทุนจม (sunk costs) หรือการประหยัดต่อขนาด (economy of scale)
- การได้เปรียบด้านราคา (cost advantages)
- โครงสร้างตลาด (เช่น การเป็นโครงสร้างผูกขาดและรวมตัวกันในแนวดิ่ง)
- กรอบทางกฎหมายในการกำกับดูแลการประกอบกิจการพลังงาน
- ลักษณะของการแข่งขัน

ยกอย่างเช่น ในกรณีของตลาดผลิตและค้าส่งไฟฟ้า (ซึ่งเปิดให้มีการแข่งขัน) นั้น อุปสรรคในการเข้าสู่ตลาดอาจรวมไปถึงเงื่อนไขใด ๆ ที่ทำให้ผู้ผลิตไฟฟ้าสามารถกำหนดราคาตลาด (market prices) ให้สูงกว่าระดับที่พึงได้รับเพื่อชดเชยต้นทุนการผลิตที่จำเป็นต่อการตอบสนองความต้องการ (the level required to compensate for the efficient costs of new capacity required to meet demand growth)⁵⁴⁹

2.3 การประเมินคำขอโดย สนง. กกพ.

เมื่อผู้รับใบอนุญาตได้ดำเนินการยื่นคำขอเพื่อรวมกิจการหรือเพื่อถือหุ้นไขว้พร้อมเอกสารหลักฐานอื่น ๆ ที่ได้กล่าวไว้ในข้อข้างต้นแล้ว สนง. กกพ. จะทำการประเมินความประสพความสำเร็จในการรวมกิจการ โดยได้จัดแบ่งการประเมินการรวมธุรกิจหรือการถือหุ้นไขว้ออกเป็นสองส่วน ซึ่งการประเมินในขั้นตอนแรกนั้นเป็นการประเมินโดยคำนึงถึงประเด็นสามประเด็นประกอบกัน อันได้แก่ (1) การผูกขาด การลดการแข่งขัน หรือจำกัดการแข่งขันในการให้บริการพลังงาน โดยเฉพาะอย่างยิ่งเมื่อการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้นั้นเกี่ยวข้องกับผู้มี

⁵⁴⁷ เฟื่องอ้าง, para 78.

⁵⁴⁸ Tom Hird et al, 'Barriers to entry in electricity generation' (AEMC, June 2012) <https://www.aemc.gov.au/sites/default/files/content/d36e31ee-0cfc-4ab8-be12-b673cf0d8a79/CEG-Report.PDF> accessed 28 September 2021 4.

⁵⁴⁹ เฟื่องอ้าง, หน้า 4.

อำนาจเหนือตลาดอย่างมีนัยสำคัญ (2) ผลกระทบต่อคู่สัญญาของผู้รับใบอนุญาตและผู้ใช้พลังงาน และ (3) ผลกระทบต่อความมั่นคงทางพลังงานและประโยชน์ที่ผู้แจ้งความประสงค์ในการรวมกิจการหรือถือหุ้นไว้จะได้รับ⁵⁵⁰ และแจ้งความเห็นดังกล่าวให้ผู้ถือหุ้นทราบตามข้อ 10 ของระเบียบฯ ได้ ดังต่อไปนี้

2.3.1 การรวมกิจการหรือการถือหุ้นไว้มีแนวโน้มว่าจะไม่ส่งผลกระทบต่อการแข่งขัน ผู้ใช้พลังงาน และความมั่นคงทางพลังงาน และประโยชน์สาธารณะอื่นใด หรือเป็นกรณีที่เกี่ยวข้องกับบริษัทที่ล้มเหลว

ตามข้อ 10 วรรคหนึ่งของระเบียบฯ หาก สนง. กกพ. เห็นว่าการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไว้ตามคำขอตามข้อ 4 หรือ ข้อ 5 ของระเบียบฯ นั้นมีแนวโน้มว่า “จะไม่” ส่งผลกระทบต่อการแข่งขัน ผู้ใช้พลังงาน และความมั่นคงทางพลังงาน และประโยชน์สาธารณะอื่นใด หรือเป็นกรณีที่เกี่ยวข้องกับบริษัทที่ล้มเหลว

- สนง. กกพ. จะประกาศคำขอรวมกิจการหรือการถือหุ้นไว้ในระบบเครือข่ายคอมพิวเตอร์ของสำนักงาน และผู้รับใบอนุญาตที่ยื่นคำขอรวมกิจการหรือถือหุ้นไว้ตาม ข้อ 4 หรือ ข้อ 5 ก็มีหน้าที่ประกาศคำขอรวมกิจการหรือถือหุ้นไว้ในสื่อออนไลน์
- การประกาศข้างต้นมีวัตถุประสงค์เพื่อให้ประชาชนและผู้ที่เกี่ยวข้องได้รับผลกระทบแสดงความคิดเห็นเป็นเวลาอย่างน้อยสิบห้าวัน
- สนง. กกพ. จะรวบรวมความเห็นของประชาชนและผู้ที่เกี่ยวข้องได้รับผลกระทบจากการประกาศคำขอรวมกิจการหรือการถือหุ้นไว้ตามใบอนุญาตตามและเสนอต่อ กกพ. เพื่อพิจารณาภายในสามสิบวัน นับแต่วันสิ้นสุดระยะเวลาการรับฟังความคิดเห็น
- กกพ. สามารถให้อนุญาตการรวมกิจการหรือถือหุ้นไว้ โดยที่ผู้ยื่นคำขอไม่ต้องมีการทำรายการผลกระทบตามข้อ 11 ของระเบียบตามหมวด 3 ของระเบียบฯ อื่นๆ อย่างไรก็ดี กกพ. อาจกำหนดมาตรการอย่างใดอย่างหนึ่งเพื่อคุ้มครองผู้ใช้พลังงานตามความเหมาะสมและจำเป็น

สนง. กกพ. จะมีหนังสือแจ้งผลการพิจารณาให้ผู้รับใบอนุญาตที่ยื่นคำขออนุญาตทราบว่า สนง. กกพ. มีความเห็นอย่างไร กล่าวคือเป็นกรณี ซึ่งมีแนวโน้มว่าจะไม่ส่งผลกระทบต่อการแข่งขัน ผู้ใช้พลังงาน และความมั่นคงทางพลังงาน และประโยชน์สาธารณะอื่นใดหรือเป็นกรณีที่เกี่ยวข้องกับบริษัทที่ล้มเหลว (ซึ่งไม่ต้องมีการดำเนินการตามหมวด 3 ของระเบียบฯ อื่นๆ) หรือเป็นกรณีซึ่งมีแนวโน้มว่าจะไม่ส่งผลกระทบต่อการแข่งขัน ผู้ใช้พลังงาน และความมั่นคงทางพลังงาน และประโยชน์สาธารณะอื่นใด และไม่เกี่ยวข้องกับบริษัทที่ล้มเหลว (ซึ่งไม่ต้องมีการดำเนินการตามหมวด 3 ของระเบียบฯ ต่อไป)

⁵⁵⁰ ระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการรวมกิจการและการถือหุ้นไว้ในกิจการพลังงาน พ.ศ., ข้อ 9.

การรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ที่จะเข้าลักษณะเป็นการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ซึ่งมีแนวโน้มว่าจะไม่ก่อผลกระทบนั้นอาจเกิดขึ้นในกรณีเช่นมีแนวโน้มที่ว่าจะไม่ส่งผลกระทบต่อการแข่งขัน ผู้ใช้พลังงาน และความมั่นคงทางพลังงาน และประโยชน์สาธารณะอื่นใด หรือเกี่ยวข้องกับบริษัทที่ล้มเหลว สามารถยกตัวอย่างได้ เช่น

ประเด็น	ข้อพิจารณา	ผลการประเมิน
ผลกระทบต่อการแข่งขัน	● เป็นการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ระหว่างผู้รับใบอนุญาตซึ่งไม่ได้เป็นผู้มีอำนาจเหนือตลาด ● เป็นการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ที่จะไม่ก่อให้เกิดอำนาจเหนือตลาดหลังจากการดำเนินการ ● การรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ตามความประสงค์ส่งผลให้ผู้รับใบอนุญาตที่มีส่วนแบ่งในตลาดไม่ถึงร้อยละห้าสิบในแต่ละตลาด (แม้ว่ายอดรวมของทั้งสองตลาดจะเกินร้อยละห้าสิบ)	มีแนวโน้มว่าจะไม่ก่อให้เกิดผลกระทบ
ผลกระทบต่อผู้ใช้พลังงาน	● ผู้ใช้พลังงานให้ความยินยอมกับการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ระหว่างผู้รับใบอนุญาต ● เมื่อมีการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้แล้วการประกอบกิจการ/การให้บริการพลังงานงานยังสามารถทำได้เหมือนเดิม เช่น ผู้ปฏิบัติงาน อุปกรณ์ และเครื่องจักรที่เกี่ยวข้องกับการประกอบกิจการนั้นยังเป็นชุดเดิม	มีแนวโน้มว่าจะไม่ก่อให้เกิดผลกระทบ
ผลกระทบต่อความมั่นคงทางพลังงาน	● ไม่ปรากฏว่าการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้จะส่งผลกระทบต่อความมั่นคงทางพลังงาน	มีแนวโน้มว่าจะไม่ก่อให้เกิดผลกระทบ
ประโยชน์สาธารณะอื่นใด	● ไม่ปรากฏว่าการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้จะส่งผลกระทบต่อประโยชน์สาธารณะอื่นใด	มีแนวโน้มว่าจะไม่ก่อให้เกิดผลกระทบ

ประเด็น	ข้อพิจารณา	ผลการประเมิน
บริษัทที่ล้มเหลว	ผู้รับใบอนุญาตซึ่งจะถูกซื้อหุ้นร้อยละ 50 เป็นที่มีกำไรเป็นลบอย่างต่อเนื่องและเสียส่วนแบ่งตลาดไปจนถึงระดับที่ผู้รับใบอนุญาตน่าจะเลิกกิจการ	ดำเนินการตามหมวด 2 ของระเบียบ

2.3.2 การรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้มีแนวโน้มว่าจะส่งผลกระทบต่อการแข่งขัน ผู้ใช้พลังงาน และความมั่นคงทางพลังงาน และประโยชน์สาธารณะอื่นใด และไม่เป็นกรณีที่เกี่ยวข้องกับบริษัทที่ล้มเหลว

ในกรณีที่ สนง. กพพ. เห็นว่าการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ค่าขอตามที่ได้รับแจ้งนั้นเป็นการกรณีที่อาจหรือมีแนวโน้มที่จะก่อให้เกิดการผูกขาด การลดการแข่งขัน หรือจำกัดการแข่งขันในการให้บริการพลังงานหรืออำนาจเหนือตลาด หรือส่งผลกระทบต่อผู้ใช้พลังงาน หรือส่งผลกระทบต่อความมั่นคงทางพลังงานและประโยชน์สาธารณะอื่นใดให้สำนักงานดำเนินการหมวด 2 ของระเบียบฯ กล่าวคือผู้แจ้งความประสงค์จะต้องจัดทำรายงานการประเมินผลกระทบตามข้อ 11 ของระเบียบฯ

2.3.2.1 ข้อพิจารณาผลกระทบต่อการแข่งขัน

การรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ที่จะเข้าลักษณะเป็นการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ตามข้อ 10 วรรคสามของระเบียบฯ ซึ่งจะต้องดำเนินการตามหมวด 2 ของระเบียบฯ ต่อไป สามารถยกตัวอย่างได้เช่น

ประเด็น	ข้อพิจารณา	ผลการประเมิน
ผลกระทบต่อการแข่งขัน	- เป็นการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ระหว่างผู้รับใบอนุญาตซึ่งมีลักษณะเป็นผู้มีอำนาจเหนือตลาดตามหลักเกณฑ์ที่ กพพ. ประกาศกำหนด หรือ - เป็นการรวมกิจการซึ่งจะส่งผลให้มีผู้มีอำนาจเหนือตลาดหลังจากที่การรวมกิจการเสร็จสิ้นแล้ว - มีความเป็นไปได้อย่างมีนัยสำคัญในการรวมมือและขึ้นราคาหรือส่งผลเสียต่อการแข่งขันอย่างมีประสิทธิภาพ (coordinated effect)	มีแนวโน้มว่าจะก่อให้เกิดผลกระทบ

ประเด็น	ข้อพิจารณา	ผลการประเมิน
	● การจำกัดสิทธิในการแข่งขัน (foreclosure) ซึ่งอาจเป็นกรณีที่คู่แข่งในตลาดในการเข้าถึงการจัดหา (supplies) หรือ ตลาด ถูกทำให้หยุดชะงัก (hampered) หรือถูกขจัดทิ้งหลังจากการรวมกิจการ (ซึ่งส่งผลเป็นการจำกัดความสามารถของคู่แข่งที่จะสามารถแข่งขันได้) ● การรวมกิจการในแนวตั้งส่งผลให้ผู้ประกอบการสามารถเข้าถึงข้อมูลทางพาณิชย์ที่สำคัญเกี่ยวกับคู่แข่งในระดับอื่นของห่วงโซ่อุปทาน ● การรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ตามความประสงค์ส่งผลให้ผู้รับใบอนุญาตที่มีส่วนแบ่งในตลาดเดียวกันตั้งแต่ร้อยละห้าสิบและเป็นกรณีที่มียอดเงินขายในปีที่ผ่านมาตั้งแต่หนึ่งพันล้านบาทขึ้นไป	
ผลกระทบต่อผู้ใช้พลังงาน	● ผู้ใช้พลังงานไม่ให้ความยินยอมกับการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ระหว่างผู้รับใบอนุญาต ● เมื่อมีการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้แล้วการประกอบกิจการ/การให้บริการพลังงานงานไม่สามารถทำได้เหมือนเดิม เช่น ผู้ปฏิบัติงาน อุปกรณ์ และเครื่องจักรที่เกี่ยวข้องกับการประกอบกิจการนั้นยังเป็นอย่างเดิม	มีแนวโน้มว่าจะก่อให้เกิดผลกระทบ
ผลกระทบต่อความมั่นคงทางพลังงาน	● ปรากฏว่าการโอนสิทธิตามใบอนุญาตจะส่งผลกระทบต่อความมั่นคงทางพลังงาน	มีแนวโน้มว่าจะก่อให้เกิดผลกระทบ
ประโยชน์สาธารณะอื่นใด	● ปรากฏว่าการโอนสิทธิตามใบอนุญาตจะส่งผลกระทบต่อประโยชน์สาธารณะอื่นใด	มีแนวโน้มว่าจะก่อให้เกิดผลกระทบ

2.3.3 เป็นกรณีที่เกี่ยวข้องกับการโอนสิทธิตามใบอนุญาต

หากคำขออนุญาตที่ผู้รับใบอนุญาตยื่นตาม ข้อ 4 หรือ ข้อ 5 ของระเบียบฯ นั้นมีลักษณะของโอนสิทธิตามใบอนุญาตอยู่ด้วย เช่น บริษัท ก. ประสงค์ที่จะโอนใบอนุญาตการประกอบกิจการพลังงานใบหนึ่งของตนให้ บริษัท ข. (ซึ่งกรณีนี้เป็นการโอนสิทธิตามใบอนุญาตการประกอบกิจการพลังงานตามระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน เรื่อง หลักเกณฑ์ วิธีการ และเงื่อนไขการโอนสิทธิตามใบอนุญาตการประกอบกิจการพลังงาน พ.ศ. แต่ในขณะเดียวกัน บริษัท ข. ผู้รับโอนนั้นจะประสงค์ที่จะซื้อหุ้นที่มีสิทธิออกเสียงในบริษัทเกินกว่าร้อยละ 50 ของจำนวนสิทธิออกเสียงทั้งหมดของบริษัท ก. อีกด้วย กรณีนี้ย่อมมีข้อเท็จจริงทั้งเรื่องการโอนสิทธิตามใบอนุญาตการประกอบกิจการพลังงาน และการรวมกิจการตามระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงานเรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการรวมกิจการและการถือหุ้นไว้ในกิจการพลังงาน พ.ศ. ในเวลาเดียวกัน

บริษัท ก. เป็นผู้รับใบอนุญาตการประกอบกิจการพลังงานหลายใบ (เช่น มีใบอนุญาตผลิตไฟฟ้าหลายใบ หรือมีใบอนุญาตประกอบกิจการพลังงานอื่น)	บริษัท ข. ประสงค์ที่จะได้ทั้งใบอนุญาตการประกอบกิจการพลังงานใบหนึ่งของบริษัท ก. และประสงค์ที่จะได้อำนาจควบคุมบริษัท ก. ด้วยในเวลาเดียวกัน
• โอนใบอนุญาต • โอนหุ้นเกินกว่าร้อยละ 50	 บริษัท ข. รับโอนทั้งใบอนุญาตและอำนาจควบคุมบริษัท ก.
กรณีนี้ สนง. กกพ. จะรวมการพิจารณาคำขอโอนสิทธิตามใบอนุญาตเข้ากับการพิจารณาคำขอรวมกิจการ	

เมื่อรายงานประเมินผลกระทบการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ที่ประกอบไปด้วยการวิเคราะห์เกี่ยวกับผลกระทบในด้านต่าง ๆ ได้ถูกไปยัง สนง. กกพ. แล้ว สำนักงานจะจัดทำความเห็น พร้อมทั้งรายงานการประเมินผลกระทบจากการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้และเสนอต่อคณะกรรมการเพื่อพิจารณาภายใน 30 วันนับแต่วันที่ได้รับรายงานการประเมินผลกระทบกรณีการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้⁵⁵¹ อีกทั้งสำนักงาน กกพ. จะได้จัดประกาศถึงความประสงค์ในการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้นั้นไว้ภายในระบบเครือข่ายคอมพิวเตอร์ของสำนักงาน เพื่อให้ประชาชนและผู้ที่เกี่ยวข้องได้รับผลกระทบแสดงความคิดเห็นเป็นเวลา

⁵⁵¹ ประกาศคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการรวมกิจการและการถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงาน พ.ศ., ข้อ 13.

อย่างน้อย 15 วัน⁵⁵² โดยสำนักงานจะดำเนินการรวบรวมความเห็นของประชาชนและผู้ที่เกี่ยวข้องได้รับผลกระทบจากการประกาศคำขอรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ตามประกาศเรื่องความประสงค์ในการรวมธุรกิจหรือถือหุ้นไขว้ และจะดำเนินการเสนอต่อ กกพ. เพื่อพิจารณาภายใน 30 วันนับแต่วันสิ้นสุดระยะเวลาการรับฟังความคิดเห็น⁵⁵³

2.4 การพิจารณาคำขออนุญาตโดย กกพ.

2.4.1 หลักการพิจารณาของ กกพ.

หลังจากที่ กกพ. ได้รับคำขออนุญาตรวมกิจการพร้อมเอกสารหลักฐานประกอบคำขออนุญาตที่ผ่านขั้นตอนการประเมินของ สนง. กกพ. ตามข้อ 10 ของระเบียบฯ มาแล้ว กกพ. จะพิจารณาคำขอโดยดำเนินการตามหมวด 2 ของระเบียบฯ

- ตามข้อ 11 ของระเบียบฯ ในกรณีที่คณะกรรมการเห็นว่าการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ตามคำขอมีแนวโน้มที่จะก่อให้เกิดการผูกขาด การลดการแข่งขัน หรือจำกัดการแข่งขันในการให้บริการพลังงาน หรืออำนาจเหนือตลาด หรือส่งผลกระทบต่อผู้ใช้พลังงาน หรือส่งผลกระทบต่อความมั่นคงทางพลังงานและประโยชน์สาธารณะอื่นใด ให้สำนักงานมีหนังสือแจ้งผู้แจ้งความประสงค์ในการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้เพื่อดำเนินการต่อไปตามหมวด 2 ของระเบียบฯ

- ในกรณีการดำเนินการตามหมวด 2 ผู้ยื่นคำขอมิหน้าที่ตามข้อ 11 ของระเบียบฯ ในการจัดทำรายงานการประเมินผลกระทบกรณีการรวมกิจการและส่งให้สำนักงานภายในสามสิบวันนับแต่วันที่ได้รับแจ้งจากสำนักงาน ซึ่งจะต้องประกอบไปด้วยเนื้อหาดังต่อไปนี้เป็นอย่างน้อย ดังต่อไปนี้

- (ก) การวิเคราะห์เกี่ยวกับผลกระทบที่อาจเกิดขึ้นในตลาดที่เกี่ยวข้อง การแข่งขันในอุตสาหกรรมพลังงาน คุณภาพการให้บริการและผู้ใช้พลังงาน ทั้งในทางเศรษฐศาสตร์และทางสังคมศาสตร์
- (ข) การวิเคราะห์เกี่ยวกับผลกระทบที่อาจเกิดขึ้นทางเศรษฐกิจ ความมั่นคงของรัฐ ความมั่นคงทางพลังงาน และประโยชน์สาธารณะอื่น รวมทั้งการแข่งขันโดยเสรีอย่างเป็นธรรม
- (ค) เอกสารหรือรายละเอียดอื่นที่คณะกรรมการเห็นสมควร

⁵⁵² เพิ่งอ้าง, ข้อ 14 วรรคหนึ่ง.

⁵⁵³ เพิ่งอ้าง, ข้อ 14 วรรคสอง.

ให้ สนง. กกพ. จัดทำความเห็นพร้อมทั้งรายงานการประเมินผลกระทบจากการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้และเสนอต่อคณะกรรมการเพื่อพิจารณาภายในสามสิบวันนับแต่วันที่ได้รับรายงานการประเมินผลกระทบกรณีการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้จากผู้ขออนุญาตตามข้อ 11 ของระเบียบฯ ในส่วนของขั้นตอนในการประกาศคำขอตามข้อ 12 ของระเบียบฯ นั้น

- สนง. กกพ. จะประกาศความประสงค์ในการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ในระบบเครือข่ายคอมพิวเตอร์ของสำนักงาน และผู้รับใบอนุญาตที่ยื่นคำขอรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ตาม ข้อ 4 หรือ ข้อ 5 ของระเบียบฯ นี้โอนประกาศคำขอรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้โอนสิทธิตามใบอนุญาตในสื่อออนไลน์ เพื่อให้ประชาชนและผู้ที่เกี่ยวข้องได้รับผลกระทบแสดงความคิดเห็นเป็นเวลาอย่างน้อยสิบห้าวันตามข้อ 12 ของระเบียบฯ
- สนง. กกพ. จะรวบรวมความเห็นของประชาชนและผู้ที่เกี่ยวข้องได้รับผลกระทบจากการประกาศคำขอรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ตามใบอนุญาตตามความในวรรคหนึ่งและเสนอต่อคณะกรรมการเพื่อพิจารณาภายในสามสิบวันนับแต่วันสิ้นสุดระยะเวลาการรับฟังความคิดเห็น

ตามข้อ 13 ของระเบียบฯ กกพ. จะพิจารณาคำขออนุญาตโดยคำนึงถึงปัจจัยตามข้อ 9 ของระเบียบฯ ทั้งสามปัจจัยประกอบกัน อันได้แก่

- (1) การผูกขาด การลดการแข่งขัน หรือจำกัดการแข่งขันในการให้บริการพลังงาน โดยเฉพาะอย่างยิ่งเมื่อการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้นั้นเกี่ยวข้องกับผู้มีอำนาจเหนือตลาดอย่างมีนัยสำคัญ
- (2) ผลกระทบต่อคู่สัญญาของผู้รับใบอนุญาตและผู้ใช้พลังงาน และ
- (3) ผลกระทบต่อความมั่นคงทางพลังงานและประโยชน์ที่ผู้แจ้งความประสงค์ในการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้จะได้รับ

ทั้งนี้ กกพ. จะพิจารณาคำขอดังกล่าวให้แล้วเสร็จภายใน 30 วันนับแต่วันที่ได้รับรายงานการประเมินผลกระทบจาก สนง. กกพ. หากกกพ. ไม่สามารถดำเนินการให้แล้วเสร็จภายในระยะเวลาดังกล่าว กกพ. อาจขยายระยะเวลาการพิจารณาคำขอออกไปได้ไม่เกินสองครั้ง ครั้งละไม่เกิน 30 วันทำการ พร้อมทำการบันทึกเหตุผลในการขยายระยะเวลาไว้ทุกครั้ง⁵⁵⁴

⁵⁵⁴ เพ็ญอ้าง, ข้อ 15.

2.4.2 การแต่งตั้งที่ปรึกษาอิสระ

ในการพิจารณาคำขอรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้นั้น กกพ. อาจแต่งตั้งที่ปรึกษาอิสระที่มีคุณสมบัติตามที่กำหนด⁵⁵⁵ เพื่อทำความเข้าใจประกอบคำขออนุญาตรวมกิจการ โดยการทำความเข้าใจประกอบคำขออนุญาตรวมกิจการนี้จะต้องเสร็จสิ้นภายในระยะเวลา 60 วัน นับแต่วันที่ที่ปรึกษาอิสระได้รับแต่งตั้ง โดยผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะรวมกิจการต้องเป็นผู้รับผิดชอบค่าใช้จ่ายทั้งหมดในการดำเนินการของที่ปรึกษาอิสระ ทั้งนี้ อัตราการว่าจ้างที่ปรึกษานั้นควรเป็นไปตามกลไกตลาด โดยขึ้นอยู่กับปัจจัยต่าง ๆ ที่เกี่ยวข้องกับการรวมกิจการ อาทิ ขนาดของกิจการ ความซับซ้อนของโครงสร้างการถือหุ้น ลักษณะกฎหมาย หรือกฎระเบียบที่ต้องปฏิบัติตาม เป็นต้น

ความเห็นประกอบคำขออนุญาตรวมกิจการของที่ปรึกษาอิสระจะต้องประกอบด้วย

- 1) วิเคราะห์โครงสร้างผู้ถือหุ้นและสิทธิออกเสียงเฉพาะกิจการพลังงานทั้งก่อนและหลังรวมกิจการ
- 2) การวิเคราะห์ตลาดที่เกี่ยวข้อง
- 3) การวิเคราะห์ผู้รับใบอนุญาตรายอื่นซึ่งเป็นคู่แข่งในตลาดที่เกี่ยวข้อง
- 4) การวิเคราะห์ผลกระทบที่เกิดขึ้นจากการรวมกิจการแบบแนวนอน⁵⁵⁶

(4.1) วิเคราะห์ว่าผลของการรวมกิจการจะเพิ่มส่วนแบ่งตลาด ที่เกี่ยวข้อง หรืออำนาจในการกำหนดทิศทางตลาดที่เกี่ยวข้องอันส่งผลให้เกิดการผูกขาดตลาดที่เกี่ยวข้องหรือไม่ ซึ่งต้องสามารถอธิบายและวัดผลที่เกิดขึ้นนั้นได้⁵⁵⁷

(4.2) วิเคราะห์ว่าผลของการรวมกิจการจะก่อให้เกิดผลต่อการแข่งขัน ของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นซึ่งเป็นคู่แข่งในตลาดที่เกี่ยวข้องนั้นหรือไม่

⁵⁵⁵ เฟื่องอ้าง, ภาคผนวก ก คุณสมบัติของที่ปรึกษาอิสระ

⁵⁵⁶ สอดคล้องกับแนวทางของสหรัฐอเมริกาซึ่ง FERC จะตรวจสอบการรวมกิจการและพิจารณาเกี่ยวกับการแข่งขันในแนวนอน อย่างไรก็ตาม ผู้ร้องขอไม่จำเป็นต้องยื่นรายงานหาก ผู้ร้องขอแสดงได้ว่าคู่สัญญาซึ่งหมายรวมถึงบริษัทแม่ บริษัทย่อยที่เกี่ยวข้องกับพลังงานหรือบริษัทในเครือที่เกี่ยวข้องกับพลังงานของทุกฝ่ายไม่ได้ประกอบธุรกิจในตลาดด้านภูมิศาสตร์คนละตลาดกัน หรือทับซ้อนกันน้อยมากจนไม่มีความสำคัญ (de minimis) และไม่มีบุคคลที่สามารถกล่าวอ้างว่าคู่สัญญาฝ่ายหนึ่งฝ่ายใดเป็นคู่แข่งที่เป็นไปได้ (potential competitor) ในตลาดด้านภูมิศาสตร์เดียวกันกับตน

⁵⁵⁷ Merger Assessment Guidelines ของ OFT (สหราชอาณาจักร) ได้ให้คำอธิบายไว้ว่าการรวมกิจการจะทำให้เกิด SLC “เมื่อส่งผลกระทบต่อการแข่งขันกันในระยะยาว เพราะฉะนั้นจะส่งผลให้ลดแรงกดดันจากการแข่งขันที่อาจส่งผลให้ผู้ประกอบธุรกิจขาดแรงจูงใจในการพัฒนาสิ่งใหม่ให้กับผู้บริโภค หรือการพัฒนาในแง่ของประสิทธิภาพ หรือนวัตกรรม” โดยอาจพิจารณาว่าการเปลี่ยนแปลงที่เกิดจากการรวมกิจการที่จะส่งผลร้ายต่อผู้บริโภคหรือไม่โดยเฉพาะเมื่อเทียบกับกรณีที่ไม่มีการรวมกิจการ (Theories of harm)

(4.3) วิเคราะห์ว่าผลของการรวมกิจการจะก่อให้เกิดกำไรส่วนเกินทาง เศรษฐศาสตร์ (Excess profit) ซึ่งทำให้เกิดการผูกขาดทางเศรษฐศาสตร์ในตลาดที่เกี่ยวข้องหรือไม่ ตลอดจนผลกระทบต่อการแข่งขัน และ อัตราค่าบริการในกิจการพลังงาน⁵⁵⁸

5) การวิเคราะห์ผลกระทบที่เกิดขึ้นจากการรวมกิจการแบบแนวดิ่ง⁵⁵⁹

(5.1) วิเคราะห์ว่าผลของการรวมกิจการจะทำให้มีอำนาจเหนือตลาดที่เกี่ยวข้อง อย่างมีนัยสำคัญหรือไม่ โดยพิจารณาจากระดับการกระจุกตัวของตลาดที่เกี่ยวข้อง ที่แสดงด้วยระดับ สัดส่วน หรือจำนวน ยอดขายของสินค้าหรือบริการพลังงาน

(5.2) วิเคราะห์ว่าผลของการรวมกิจการมีความเป็นไปได้ที่จะขัดขวาง การแข่งขันของผู้รับใบอนุญาต รายอื่นซึ่งเป็นคู่แข่งในตลาดที่เกี่ยวข้องนั้นหรือไม่

(5.3) วิเคราะห์ว่าผลของการรวมกิจการเป็นการกีดกันคู่แข่งที่จะเข้าสู่ตลาด ที่เกี่ยวข้องในอนาคต หรือไม่

(5.4) วิเคราะห์ว่าผลของการรวมกิจการเป็นการลดหรือขัดขวาง การพัฒนา ประสิทธิภาพของการแข่งขันในตลาดที่เกี่ยวข้อง โดยจำกัดไม่ให้ผู้รับใบอนุญาตรายอื่นซึ่งเป็นคู่แข่ง ได้เข้าถึงปัจจัยการผลิตสินค้า หรือบริการพลังงานที่จำเป็นต้องใช้ในขั้นตอนก่อนการผลิต (Upstream) หรือขั้นตอนหลังการผลิต (Downstream) หรือไม่⁵⁶⁰

⁵⁵⁸ เป็นแนวทางที่สอดคล้องกับแนวทางของสหรัฐอเมริกา

⁵⁵⁹ เป็นแนวทางที่สอดคล้องกับแนวทางของสหรัฐอเมริกาซึ่ง FERC จะออกแนวปฏิบัติสำหรับการวิเคราะห์การแข่งขันในแนวดิ่ง ตลอดจน กำหนดให้ต้องมีการยื่นคำขอเพื่อรวมกิจการหากการรวมกิจการนั้นมีความเป็นไปได้ที่จะทำให้อำนาจเหนือตลาดในแนวดิ่ง อย่างไรก็ตามผู้ร้อง ขอไม่จำเป็นต้องยื่นรายงานหาก ผู้ร้องขอแสดงได้ว่า (1) คู่สัญญาซึ่งหมายถึงรวมถึงบริษัทแม่ บริษัทย่อยที่เกี่ยวข้องกับพลังงานหรือบริษัทในเครือที่เกี่ยวข้อง พลังงานของทุกฝ่ายไม่ได้ให้บริการวัตถุดิบสำหรับผลิตภัณฑ์ไฟฟ้า ตลอดจนผลิตภัณฑ์ไฟฟ้าต่างๆในตลาดด้านภูมิศาสตร์เดียวกัน หรือทับซ้อนกัน น้อยมากจนไม่มีนัยสำคัญ (de minimis) และไม่มีบุคคลที่สามารถกล่าวอ้างว่าคู่สัญญาฝ่ายหนึ่งฝ่ายใดเป็นคู่แข่งที่เป็นไปได้ (potential competitor) ในตลาดด้านภูมิศาสตร์เดียวกันกับตน หรือ (2) upstream relevant products ซึ่งคู่สัญญาให้บริการอยู่นั้นมีการนำไปใช้เพื่อผลิต downstream relevant products น้อยมากจนไม่มีนัยสำคัญ ในตลาดปลายทาง

⁵⁶⁰ ของสหรัฐอเมริกาที่กำหนดให้ผู้ขอต้องนำเสนอ รายงานผลกระทบต่อการแข่งขันในแนวดิ่งจะต้องประกอบด้วยการระบุผลิตภัณฑ์ที่เกี่ยวข้อง โดย แบ่งเป็น (1) downstream relevant products ได้แก่ผลิตภัณฑ์ทั้งหมดที่ขายโดยคู่สัญญาซึ่งหมายถึงรวมถึงบริษัทแม่ บริษัทย่อยที่เกี่ยวข้องกับพลังงาน หรือบริษัทในเครือที่เกี่ยวข้องกับพลังงานของทุกฝ่าย ในตลาดปลายทางด้านภูมิศาสตร์ (downstream geographic markets) และ (2) upstream relevant products ได้แก่ปัจจัยการผลิตไฟฟ้าทั้งหมด ซึ่งจัดหาโดยคู่สัญญาต้นน้ำซึ่งหมายถึงรวมถึงบริษัทแม่ บริษัทย่อยที่เกี่ยวข้องกับพลังงานหรือ บริษัทในเครือที่เกี่ยวข้องกับพลังงานของทุกฝ่าย (upstream merging entities)

นอกจากนี้ ยังจะต้องระบุตลาดด้านภูมิศาสตร์ โดยแบ่งเป็น (1) Downstream geographic markets ซึ่งแสดงถึงตลาดด้านภูมิศาสตร์ทั้งหมดที่ผู้ ร้องขอตลอดจนคู่สัญญาซึ่งหมายถึงรวมถึงบริษัทแม่ บริษัทย่อยที่เกี่ยวข้องกับพลังงานหรือบริษัทในเครือที่เกี่ยวข้องกับพลังงานของทุกฝ่ายขาย downstream relevant products และ (2) Upstream geographic markets ซึ่งแสดงถึงตลาดด้านภูมิศาสตร์ทั้งหมดที่ผู้ร้องขอตลอดจนคู่สัญญาซึ่งหมายถึง รวมถึงบริษัทแม่ บริษัทย่อยที่เกี่ยวข้องกับพลังงานหรือบริษัทในเครือที่เกี่ยวข้องกับพลังงานของทุกฝ่ายจัดหา upstream relevant products และ วิเคราะห์สภาพการแข่งขันทั้งใน Downstream geographic markets และ upstream geographic markets

(5.5) วิเคราะห์ว่าผลของการรวมกิจการทำให้กลไกตลาดที่เกี่ยวข้องบิดเบือนหรือไม่⁵⁶¹

- 6) การวิเคราะห์อุปสรรคการเข้าสู่ตลาดที่เกี่ยวข้องหลังจากการรวมกิจการ
- 7) การประเมินประสิทธิภาพของตลาดที่เกี่ยวข้องภายหลังจากการรวมกิจการ

2.4.3 ข้อพิจารณาเกี่ยวกับดัชนี HHI

การได้ดัชนี HHI เกินกว่า 1,800 หลังการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ตามความประสงค์ของผู้ยื่นคำขอนั้นไม่ได้เป็นปัจจัยประการเดียวที่ กกพ. จะใช้เพื่อการอนุญาตตามคำขอ กกพ. จะต้องพิจารณาผลกระทบต่อการแข่งขันในกิจการพลังงานประกอบด้วย เช่น ในการการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ในแนวนอนซึ่งส่งให้เกิดการกระจุกตัวเกินกว่า 1,800 นั้น กกพ. จะต้องพิจารณาถึงปัจจัยที่อาจส่งผลกระทบต่อการแข่งขันเพิ่มเติมเช่น

- การกำจัดโอกาสที่จะเกิดการแข่งขัน (competitive constraints) ของผู้ประกอบการอกราย (หรือหลายราย) ซึ่งจะส่งผลให้เป็นการเปิดอำนาจเหนือตลาด โดยปราศจากการหันไปร่วมมือกัน (non-coordinated effects)⁵⁶²
- ส่งผลให้เกิดการเปลี่ยนแปลงของลักษณะการแข่งขันในลักษณะที่ผู้ประกอบการที่เดิมที่ไม่ได้มีการร่วมมือกัน มีความเป็นไปได้อย่างมีนัยสำคัญในการร่วมมือและขึ้นราคาหรือส่งผลเสียต่อการแข่งขันอย่างมีประสิทธิภาพ (effective competition)
- โอกาสที่จะมีการร่วมมือกันด้วย (coordinated effects)⁵⁶³
- การรวมตัวกันในแนวตั้งอาจส่งผลกระทบต่อการแข่งขัน เช่น การจำกัดสิทธิในการแข่งขัน (foreclosure) ซึ่งอาจเป็นกรณีที่คู่แข่งในตลาดในการเข้าถึงการจัดหา (supplies) หรือตลาดถูกทำให้หยุดชะงัก (hampered) หรือถูกขจัดทิ้งหลังจากการรวมกิจการ (ซึ่งส่งผลเป็นการจำกัดความสามารถของคู่แข่งที่จะสามารถแข่งขันได้)⁵⁶⁴

⁵⁶¹ สหรัฐอเมริกากำหนดให้ผู้ยื่นคำขอมิหน้ที่ต้องทำคำอธิบายข้อเท็จจริงซึ่งแสดงให้เห็นว่าธุรกรรมนี้สอดคล้องกับประโยชน์สาธารณะอีกด้วย

⁵⁶² Guidelines on the assessment of horizontal mergers under the Council Regulation on the control of concentrations between undertaking (2004/C 31/03), para 22(a).

⁵⁶³ เพิ่งอ้าง, para 22(b).

⁵⁶⁴ EU Commission Guidelines on the assessment of non-horizontal mergers under the Council Regulation on the control of concentrations between undertakings, para 9.

- ผลกระทบจากการรวมกิจการในแนวดิ่งยังรวมถึงกรณีที่ไม่เกี่ยวกับความร่วมมือ เช่น การรวมกิจการในแนวดิ่งส่งผลให้ผู้ประกอบการสามารถเข้าถึงข้อมูลทางพาณิชย์ที่สำคัญเกี่ยวกับคู่แข่งในระดับอื่นของห่วงโซ่อุปทาน⁵⁶⁵

2.4.4 การทำความเข้าใจของ กกพ.

ในกรณีที่ กกพ. เห็นว่า การรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ตามคำขอไม่ส่งผลให้เกิดอำนาจเหนือตลาดในตลาดการให้บริการพลังงานที่เกี่ยวข้องและไม่ส่งผลอันเป็นการจำกัดการแข่งขันในกิจการพลังงาน ให้ กกพ. ส่งอนุญาตให้รวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ได้⁵⁶⁶ ทั้งนี้ สนง. กกพ. จะทำหน้าที่แจ้งผลการพิจารณาการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ของกกพ. ไปยังผู้แจ้งความประสงค์ในการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้

ในกรณีที่ กกพ. เห็นว่าการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ตามความประสงค์สามารถดำเนินการได้แต่ผู้รับใบอนุญาตควรดำเนินการเพิ่มเติมเพื่อคุ้มครองการแข่งขันและ/ประโยชน์ของผู้ใช้พลังงาน กกพ. มีอำนาจถึงสิทธิและหน้าที่ของผู้แจ้งความประสงค์ในการรวมกิจการตลอดจนเงื่อนไขใด ๆ ที่กกพ. กำหนดเพิ่มเติมรวมทั้งอาจกำหนดมาตรการอย่างใดอย่างหนึ่งเพื่อคุ้มครองผู้ใช้พลังงานตามความเหมาะสมและจำเป็นอีกด้วย⁵⁶⁷ โดยที่ กกพ. อาจกำหนดระยะเวลาหรือเงื่อนไขเกี่ยวกับการประกอบกิจการพลังงานเพื่อป้องกันมิให้มีการกระทำอันเป็นการผูกขาด ลดการแข่งขัน หรือจำกัดการแข่งขันให้ผู้รับใบอนุญาตปฏิบัติ⁵⁶⁸ และเมื่อเห็นว่านโยบายของรัฐ ภาวะเศรษฐกิจ ข้อเท็จจริงหรือพฤติกรรมเปลี่ยนแปลงไป กกพ. จะแก้ไขเพิ่มเติม หรือยกเลิกระยะเวลาหรือเงื่อนไขดังกล่าวในเวลาใดก็ได้

ในกรณีที่ กกพ. เห็นว่าการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ตามที่ได้รับแจ้งนั้นส่งผลให้เกิดอำนาจเหนือตลาดในตลาดการให้บริการพลังงานที่เกี่ยวข้อง กกพ. อาจสั่งห้ามการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ เว้นแต่เพื่อประโยชน์ทางด้านเศรษฐกิจหรือความมั่นคงของประเทศ หรือเพื่อส่งเสริมให้มีการลงทุนและสนับสนุนการพัฒนานวัตกรรมในอุตสาหกรรมพลังงานหรือเพื่อประโยชน์สาธารณะ

⁵⁶⁵ เฟ็งอ้าง, para 78.

⁵⁶⁶ มาตรา 30B(5) ของ Electricity Act 2001 และมาตรา 63C(3) Gas Act 2001 บัญญัติว่า EMA อาจให้ความเห็นชอบในกรณีที่ปรากฏว่า (1) บุคคล (ผู้ทำให้ได้มา) เป็นบุคคลที่มีความเหมาะสม (fit and proper) (2) การทำให้ได้นั้นจะไม่ส่งผลกระทบต่อความปลอดภัยและความมั่นคงในการจัดหาไฟฟ้าและก๊าซธรรมชาติต่อสาธารณชน และ(3) การทำให้ได้นั้นเป็นไปเพื่อประโยชน์สาธารณะ

⁵⁶⁷ ประกาศคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการรวมกิจการและการถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงาน พ.ศ., ข้อ 16.

⁵⁶⁸ ในสหภาพยุโรป ได้มีการกำหนดเงื่อนไขประกอบการอนุญาตให้รวมกิจการสำหรับกิจการพลังงานเช่นเดียวกัน เพื่อให้การรวมกิจการไม่ส่งผลร้ายต่อการแข่งขันในตลาดที่เกี่ยวข้อง อันเกิดจากการกระจุกตัวกันของตลาด (No threat to competition posed by the concentration) โปรดดู Case M.8758 - BAYWA / CLEAN ENERGY TRADING, dated 7 December 2017

2.5 การตรวจสอบภายหลังการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้

หลังจากที่ กพ. ได้ให้อนุญาตการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้แล้ว กพ. อาจกำหนดให้ผู้ขออนุญาตรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ติดตามตรวจสอบผลกระทบจากการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้โดยมีตัวแทนจากสนง. กพ. และผู้ขออนุญาตรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้และอาจกำหนดให้ผู้ขออนุญาตรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้รายงานพฤติกรรมและผลกระทบต่อตลาดที่เกี่ยวข้องต่อตามระยะเวลาที่ กพ. กำหนด โดยเป็นตามหลักเกณฑ์และวิธีการพิจารณากำหนดมาตรการสำหรับพฤติกรรมกีดกันการแข่งขันในกิจการพลังงานที่ กพ. ประกาศกำหนด

นอกจากนี้ อาจมีกำหนดมาตรการเฉพาะตามลักษณะการประกอบกิจการพลังงานเพื่อควบคุมไม่ให้ผู้ขออนุญาตรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้กระทำการอย่างใดอันเป็นการ ผูกขาด หรือลด หรือจำกัดการแข่งขันในการให้บริการกิจการพลังงานได้ตลอดระยะเวลาที่ได้รับรายงานดังกล่าว อย่างไรก็ตามหากพฤติกรรมเปลี่ยนแปลงไป ผู้แจ้งความประสงค์ในการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้อาจยื่นคำร้องขอให้ กพ. ทบทวนมาตรการที่กำหนดขึ้นข้างต้นได้⁵⁶⁹

2.6 กระบวนการอุทธรณ์คำสั่ง

ในกรณีที่ กพ. ได้มีความเห็นและทำคำสั่งว่าคำขอรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ไม่ใช่การรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ซึ่งอาจหรือมีแนวโน้มที่จะก่อให้เกิดการผูกขาด⁵⁷⁰ หรือเป็นกรณีที่ กพ. ได้มีความเห็นและทำคำสั่งว่าคำขอรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้เป็นกรณีการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ซึ่งอาจหรือมีแนวโน้มที่จะก่อให้เกิดการผูกขาด⁵⁷¹ ในกรณีนี้ที่ผู้แจ้งความประสงค์ในการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ที่ไม่พอใจคำสั่งของ กพ. ตามระเบียบนี้ มีสิทธิอุทธรณ์ต่อ กพ. ภายใน 30 วันนับแต่วันที่ได้รับแจ้งคำสั่ง ทั้งนี้ หลักเกณฑ์ วิธีการ และเงื่อนไขการยื่นอุทธรณ์และการพิจารณาอุทธรณ์ให้เป็นไปตามระเบียบของ กพ. ว่าด้วยการอุทธรณ์⁵⁷²

⁵⁶⁹ ระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการรวมกิจการและการถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงาน พ.ศ., ข้อ 17.

⁵⁷⁰ เพิ่งอ้าง, ข้อ 11

⁵⁷¹ เพิ่งอ้าง, ข้อ 12

⁵⁷² เพิ่งอ้าง, ข้อ 17

2.7 กรณีเป็นการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ที่ตกอยู่ในบังคับของพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535

2.7.1 การป้องกันการกระทำอันไม่เป็นธรรมเกี่ยวกับการซื้อขายหลักทรัพย์

มาตรา 242 ของพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 บัญญัติห้ามมิให้บุคคลใดซึ่งรู้หรือครอบครองข้อมูลภายในที่เกี่ยวข้องกับบริษัทที่ออกหลักทรัพย์กระทำการ เช่น ซื้อหรือขายหลักทรัพย์หรือเข้าผูกพันตามสัญญาซื้อขายล่วงหน้าที่เกี่ยวข้องกับหลักทรัพย์ไม่ว่าเพื่อตนเองหรือบุคคลอื่น⁵⁷³ และห้ามมิให้เปิดเผยข้อมูลภายในแก่บุคคลอื่นไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อมและไม่ว่าด้วยวิธีใด โดยรู้หรือควรรู้ว่าผู้รับข้อมูลอาจนำข้อมูลนั้นไปใช้ประโยชน์ในการซื้อหรือขายหลักทรัพย์ หรือเข้าผูกพันตามสัญญาซื้อขายล่วงหน้าที่เกี่ยวข้องกับหลักทรัพย์ ไม่ว่าเพื่อตนเองหรือบุคคลอื่น⁵⁷⁴ นอกจากนี้ กฎหมายยังกำหนดข้อสันนิษฐานว่าบุคคลเช่น ผู้ถือหลักทรัพย์เกินร้อยละห้าของหลักทรัพย์ที่จำหน่ายได้แล้วทั้งหมดของบริษัทที่ออกหลักทรัพย์และผู้มีอำนาจควบคุมกิจการเป็นบุคคลซึ่งรู้หรือครอบครองข้อมูลภายใน⁵⁷⁵ บุคคลที่ฝ่าฝืนหน้าที่ตามมาตรา 242 ต้องระวางโทษจำคุกไม่เกินสองปี หรือปรับตั้งแต่ห้าแสนบาทถึงสองล้านบาทหรือทั้งจำทั้งปรับ⁵⁷⁶

ในทางปฏิบัติ มีความเป็นไปได้ที่การรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ระหว่างผู้ใบอนุญาตประกอบกิจการพลังงานซึ่งตกอยู่ในบังคับของระเบียบฯ นั้นจะตกอยู่ในบังคับของพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 ในเรื่องการป้องกันการกระทำอันไม่เป็นธรรมเกี่ยวกับการซื้อขายหลักทรัพย์ด้วย ยกตัวอย่างเช่น ผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการพลังงาน (ก) ถือหุ้นในผู้รับใบอนุญาต (ข) ร้อยละ 10 ของหุ้นทั้งหมด และประสงค์จะซื้อหุ้นของ (ข) เพิ่มขึ้นอีกร้อยละ 15 จึงเข้าลักษณะของรวมกิจการตามระเบียบฯ และเป็นกรณีที่บุคคลซึ่งถูกสันนิษฐานว่าเป็นบุคคลซึ่งรู้หรือครอบครองข้อมูลภายในกำลังจะซื้อหรือกำลังจะเข้าผูกพันตามสัญญาซื้อขายล่วงหน้า ในกรณีนี้ (ก) จะต้องดำเนินการยื่นขอคำอนุญาตตามข้อ 4 ของระเบียบฯ (เว้นแต่จะปรากฏว่าเข้าข้อยกเว้นตามข้อ 4 วรรคสอง ของระเบียบฯ) ในขณะเดียวกัน (ก) ก็จะต้องดำเนินการเพื่อมิให้ฝ่าฝืนต่อหน้าที่ของตนตามมาตรา 242 ของพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 เช่น พิสูจน์ว่าเป็นการกระทำในลักษณะที่ได้เป็นการเอาเปรียบบุคคลอื่นหรือในลักษณะตามที่

⁵⁷³ พระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535, มาตรา 242(1).

⁵⁷⁴ เพิ่งอ้าง, มาตรา 242(2).

⁵⁷⁵ เพิ่งอ้าง, มาตรา 244(1) และ (2).

⁵⁷⁶ เพิ่งอ้าง, มาตรา 296 วรรคหนึ่ง.

คณะกรรมการ ก.ล.ต. ประกาศกำหนด⁵⁷⁷ เพื่อในการดำเนินการขอด้วยพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535

การดำเนินการเพื่อป้องกันการกระทำอันไม่เป็นธรรมเกี่ยวกับการซื้อขายหลักทรัพย์ตามพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 เป็นคนละครับบวการกับการควบคุมการรวมกิจการและถือหุ้นไขว้ตามระเบียบฯ เนื่องจากการควบคุมการรวมกิจการตามระเบียบฯ มีวัตถุประสงค์ในการคุ้มครองการแข่งขันในกิจการพลังงานและรักษาประโยชน์ของผู้ใช้พลังงาน ในขณะที่การป้องกันการกระทำอันไม่เป็นธรรมเกี่ยวกับการซื้อขายหลักทรัพย์ตามพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 นั้นมุ่งคุ้มครองตลาดทุนและนักลงทุน ทั้งนี้ ตามกรณีตัวอย่าง (ก) จะต้องดำเนินการให้ถูกต้องตามกระบวนการทั้งสองจึงจะสามารถรวมกิจการได้โดยชอบด้วยกฎหมาย

2.7.2 การเข้าถือหลักทรัพย์เพื่อครอบงำกิจการ

พระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 กำหนดหลักเกณฑ์เรื่องการเข้าถือหลักทรัพย์เพื่อครอบงำกิจการจะเข้ามามีบทบาทในการกำกับดูแล โดยมีหลักสำคัญประการหนึ่งเพื่อมุ่งให้ความคุ้มครองผู้ถือหลักทรัพย์ของกิจการอันเป็นบริษัทมหาชนจำกัด โดยเปิดโอกาสให้ผู้ถือหลักทรัพย์ของกิจการอันเป็นบริษัทมหาชนจำกัดตัดสินใจว่าประสงค์จะถือหลักทรัพย์ของกิจการต่อไปภายใต้การควบคุมและการบริหารงานของผู้ถือหุ้นใหญ่รายใหม่หรือไม่ ซึ่งหากผู้ถือหลักทรัพย์รายใดไม่ประสงค์จะถือหลักทรัพย์ของกิจการต่อไป ผู้ถือหุ้นใหญ่รายใหม่ก็ต้องมีช่องทางในการเสนอซื้อหลักทรัพย์นั้นอย่างเป็นธรรม (fair exit and fair treatment)⁵⁷⁸ หลักสำคัญอีกประการหนึ่ง คือ การเอื้ออำนวยให้การควบรวมกิจการมีช่องทางดำเนินการได้โดยสะดวก (facilitating market for corporate control) เพื่อกระตุ้นให้ผู้ถือหุ้นรายใหญ่ คณะกรรมการและผู้บริหารของกิจการปฏิบัติหน้าที่โดยคำนึงถึงประโยชน์สูงสุดของบริษัทเป็นสำคัญ⁵⁷⁹

เพื่อคุ้มครองผู้ถือหลักทรัพย์ พระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 จึงกำหนดหน้าที่ในการรายงานการเข้าถึงหลักทรัพย์ และหน้าที่ในการทำคำเสนอซื้อหลักทรัพย์ตามหลักเกณฑ์และเงื่อนไขดังต่อไปนี้

⁵⁷⁷ เพ็งอ้าง, มาตรา 242(1)(ง).

⁵⁷⁸ สำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์, “การควบรวมกิจการ” (กลต. 2564) <<https://www.sec.or.th/TH/pages/lawandregulations/takeover.aspx>> accessed 16 October 2024.

⁵⁷⁹ เพ็งอ้าง.

มาตรา 246 บุคคลใดกระทำการไม่ว่าโดยตนเองหรือร่วมกับบุคคลอื่นอันเป็นผลให้ตนหรือบุคคลอื่นเป็นผู้ถือหลักทรัพย์สินในกิจการในจำนวนที่เพิ่มขึ้นหรือลดลงเมื่อรวมกันแล้ว มีจำนวนทุกร้อยละห้าของจำนวนสิทธิออกเสียงทั้งหมดของกิจการนั้น ไม่ว่าจะมีการลงทะเบียนการโอนหลักทรัพย์สินหรือไม่ และไม่ว่าการเพิ่มขึ้นหรือลดลงนั้นจะมีจำนวนเท่าใดในแต่ละครั้ง บุคคลนั้นต้องรายงานการเพิ่มขึ้นหรือลดลงของจำนวนหลักทรัพย์สินในทุกร้อยละห้าของจำนวนสิทธิออกเสียงทั้งหมดของกิจการดังกล่าวต่อสำนักงานทุกครั้ง ทั้งนี้ การคำนวณจำนวนสิทธิออกเสียงและการรายงานให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์ เงื่อนไข และวิธีการที่คณะกรรมการกำกับตลาดทุนประกาศกำหนด

มาตรา 247 บุคคลใดเสนอซื้อหรือได้มาไม่ว่าโดยตนเองหรือร่วมกับบุคคลอื่นหรือกระทำการอื่นใด อันเป็นผลหรือจะเป็นผลให้ตนหรือบุคคลอื่นเป็นผู้ถือหลักทรัพย์สินในกิจการรวมกันถึงร้อยละสิบห้าขึ้นไปของจำนวนสิทธิออกเสียงทั้งหมดของกิจการนั้น ให้ถือว่าเป็นการเข้าถือหลักทรัพย์สินเพื่อครอบงำกิจการ เว้นแต่การเป็นผู้ถือหลักทรัพย์สินนั้นเป็นผลจากการได้มาโดยทางมรดก ในการนี้ ให้คณะกรรมการกำกับตลาดทุนมีอำนาจประกาศกำหนดหลักเกณฑ์ เงื่อนไข และวิธีการในการเข้าถือหลักทรัพย์สินเพื่อครอบงำกิจการ โดยอาจกำหนดให้บุคคลดังกล่าวหรือบุคคลที่ร่วมกันจัดทำคำเสนอซื้อหลักทรัพย์สินก็ได้

โดยการทำคำเสนอซื้อหลักทรัพย์สินตามมาตรา 247 ของพระราชบัญญัติหลักทรัพย์สินและตลาดหลักทรัพย์สิน พ.ศ. 2535 ได้แก่ (1) การทำคำเสนอซื้อหลักทรัพย์สินทั้งหมดของกิจการเพื่อปฏิบัติให้เป็นไปตามหน้าที่ภายหลังการได้มาหรือเป็นผู้ถือหุ้นในลักษณะที่กำหนด (mandatory tender offer) (2) การทำคำเสนอซื้อหลักทรัพย์สินทั้งหมดของกิจการโดยสมัครใจ (voluntary tender offer) (3) การทำคำเสนอซื้อหุ้นบางส่วน (partial tender offer) (4) การทำคำเสนอซื้อเพื่อเพิกถอนหุ้นออกจากการเป็นหลักทรัพย์สินจดทะเบียนในตลาดหลักทรัพย์สิน⁵⁸⁰

การควบคุมการเข้าถือหุ้นตามพระราชบัญญัติหลักทรัพย์สินและตลาดหลักทรัพย์สิน พ.ศ. 2535 มีวัตถุประสงค์แตกต่างไปจากการควบคุมการรวมกิจการตามระเบียบฯ เนื่องจากการควบคุมการรวมกิจการตามระเบียบฯ นั้นมีวัตถุประสงค์หลักในการคุ้มครองการแข่งขันในกิจการพลังงานและรักษาประโยชน์ของผู้ใช้พลังงานตลอดจนประโยชน์ด้านความมั่นคงด้านพลังงาน แต่การควบคุมการเข้าถือหุ้นตามพระราชบัญญัติ

⁵⁸⁰ ประกาศคณะกรรมการกำกับตลาดทุน ที่ ทจ. 12/2554 เรื่อง หลักเกณฑ์ เงื่อนไข และวิธีการในการเข้าถือหลักทรัพย์สินเพื่อครอบงำกิจการ, ข้อ 2.

หลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 นั้นมีวัตถุประสงค์เพื่อคุ้มครองผู้ถือหลักทรัพย์ อย่างไรก็ตาม อาจมีความเป็นไปได้ที่การรวมกิจการตามระเบียบฯ จะเป็นการดำเนินการระหว่างบริษัทจดทะเบียนในตลาดหลักทรัพย์ซึ่งตกอยู่ในบังคับของการควบคุมการครอบงำกิจการของพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 อีกด้วย ยกตัวอย่างเช่น

ผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการพลังงาน (ก) (บริษัทจดทะเบียนตามกฎหมายหลักทรัพย์)	→	ผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการพลังงาน (ข) (บริษัทจดทะเบียนตามกฎหมายหลักทรัพย์)
(ก) ซื้อหุ้นทั้งหมดของ (ข)		

ตามตัวอย่างข้างต้น (ก) เป็นผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการพลังงานซึ่งประสงค์จะเข้าซื้อหุ้นทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการพลังงานอีกรายหนึ่ง ดังนั้น (หากไม่เข้าข้อยกเว้นตาม ข้อ 4 วรรคสองของระเบียบฯ) (ก) จะต้องขออนุญาตจาก กกพ. ก่อน และในขณะเดียวกับการดำเนินการดังกล่าวก็เข้าลักษณะการเข้าถือหุ้น (หลักทรัพย์) เกินกว่าร้อยละ 25 ของจำนวนสิทธิออกเสียงทั้งหมดของ (ข) จึงเป็นการเข้าถือหลักทรัพย์เพื่อครอบงำกิจการตามมาตรา 247 ของพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 อีกด้วย ดังนั้น นอกจากจะต้องดำเนินการตามระเบียบฯ แล้ว (ก) ยังต้องต้องทำคำเสนอซื้อหลักทรัพย์ทั้งหมดของ (ข)⁵⁸¹ ด้วย

การทำคำเสนอตามมาตรา 247 ของพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 ประกอบประกาศคณะกรรมการกำกับตลาดทุน ที่ ทจ. 12/2554 เรื่อง หลักเกณฑ์ เงื่อนไข และวิธีการในการเข้าถือหลักทรัพย์เพื่อครอบงำกิจการ นั้นย่อมสามารถดำเนินการควบคู่ไปกับการยื่นขออนุญาตรวมกิจการหรือถือหุ้นไว้ตามระเบียบฯ ได้โดยไม่ขัดแย้งกัน

⁵⁸¹ เพ็ญอ้าง, ข้อ 4.

บทที่ 3 การพิจารณาผลกระทบของการรวมกิจการที่มีต่อตลาดที่เกี่ยวข้องและการกำหนดเงื่อนไขหรือ มาตรการเฉพาะ

ในการรวมธุรกิจหรือการถือหุ้นไขว้ของผู้รับใบอนุญาต ระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน เรื่อง หลักเกณฑ์การเป็นผู้ประกอบธุรกิจซึ่งมีอำนาจเหนือตลาด พ.ศ. ได้กำหนดให้มีการพิจารณาหลักเกณฑ์ของการรวมธุรกิจของผู้รับใบอนุญาตที่มีลักษณะเป็นการมีอำนาจเหนือตลาด ทั้งนี้เพื่อพิจารณาว่าการกระทำอันเป็นการรวมธุรกิจของผู้รับใบอนุญาตที่นั้นจะมีลักษณะเป็นการผูกขาด ลดการแข่งขัน หรือจำกัดการแข่งขัน การให้บริการพลังงานจนทำให้เป็นการมีอำนาจเหนือตลาดหรือไม่ อย่างไร ระเบียบฯ ฉบับดังกล่าวจึงได้กำหนดหลักเกณฑ์การพิจารณาผลกระทบของการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ที่มีต่อตลาดที่เกี่ยวข้องและการกำหนดเงื่อนไขหรือมาตรการเฉพาะไว้ดังนี้

3.1 การพิจารณาการรวมกิจการอันส่งผลให้เกิดการมีอำนาจเหนือตลาดที่เกี่ยวข้อง

การพิจารณาว่าเมื่อมีการรวมกิจการแล้วจะถือว่าเป็นกรณีที่ทำให้ผู้รับใบอนุญาตที่ทำการรวมธุรกิจพลังงานนั้นเป็นผู้มีอำนาจเหนือตลาดอย่างมีนัยสำคัญ อาจใช้หลักเกณฑ์พิจารณาตามหลักเกณฑ์ในข้อใดข้อหนึ่งดังต่อไปนี้

3.1.1 ส่วนแบ่งตลาด

อาจคำนวณจากร้อยละของยอดเงินขาย ปริมาณจำหน่าย ปริมาณการผลิต กำลังการผลิต จำนวนผู้ใช้บริการ หรือข้อมูลอื่น ๆ ที่สามารถสะท้อนลักษณะและสภาพของการแข่งขันในตลาดที่เกี่ยวข้องได้อย่างเหมาะสม

- (1) ผู้รับใบอนุญาตรายใดรายหนึ่งที่มีส่วนแบ่งตลาดในปีที่ผ่านมาตั้งแต่ร้อยละ 50 ขึ้นไป และมียอดขายในปีที่ผ่านมาตั้งแต่ 1,000 ล้านบาทขึ้นไป **หรือ**
- (2) ผู้รับใบอนุญาต 3 รายแรกที่มีส่วนแบ่งตลาดในปีที่ผ่านมารวมกันตั้งแต่ร้อยละ 75 ขึ้นไปให้ถือว่าเป็นผู้มีอำนาจเหนือตลาด ทั้งนี้ ในกรณีดังกล่าวให้นับเฉพาะผู้รับใบอนุญาตที่มีส่วนแบ่งตลาดเกินกว่าร้อยละ 10 และมียอดขายในปีที่ผ่านมาตั้งแต่ 1,000 ล้านบาทขึ้นไป

ถือเป็นผู้มีอำนาจเหนือตลาด

ยกตัวอย่าง ผู้รับใบอนุญาตที่มีส่วนแบ่งในตลาดผลิตไฟฟ้าแต่ร้อยละสี่สิบเก้าขึ้นไป และมียอดขายในปีที่ผ่านมาตั้งแต่หนึ่งพันล้านบาทขึ้นไปดำเนินการซื้อหุ้นทั้งหมดของผู้ผลิตไฟฟ้ารายอื่นที่มีส่วนแบ่งในตลาดผลิตไฟฟ้าร้อยละ 5 กรณีนี้ การเข้าซื้อหุ้น (ซึ่งเข้าลักษณะการรวมกิจการตามระเบียบฯ) ส่งผลให้เกิดอำนาจเหนือตลาดผลิตไฟฟ้า

อย่างไรก็ตาม หากเปลี่ยนข้อเท็จจริงเป็นกรณีที่ได้รับใบอนุญาตที่มีส่วนแบ่งในตลาดผลิตไฟฟ้าแต่ร้อยละสี่สิบเก้าขึ้นไป และมียอดขายในปีที่ผ่านมาตั้งแต่หนึ่งพันล้านบาทขึ้นไป ดำเนินการซื้อหุ้นทั้งหมดของผู้ค้าปลีกก๊าซธรรมชาติผ่านระบบจำหน่ายก๊าซธรรมชาติที่มีส่วนแบ่งในตลาดค้าปลีกก๊าซธรรมชาติร้อยละ 10 กรณีนี้ไม่เข้าลักษณะการก่อให้เกิดอำนาจเหนือตลาด เนื่องจากบริษัทที่เข้าซื้อหุ้นยังคงมีส่วนแบ่งในตลาดผลิตไฟฟ้าร้อยละสี่สิบเก้าเท่าเดิม

3.1.2 การกระจุกตัวของตลาด

พิจารณาจากค่าดัชนี Herfindahl-Hirschman Index (HHI) โดยหากดัชนี HHI ของตลาดสูงกว่า 1800 จะถือว่าเป็นตลาดที่มีการกระจุกตัวมาก

3.2 ดัชนีเฮอร์ฟินดาห์ล-เฮิร์ชแมน (HHI)

การกระจุกตัวของตลาดอาจพิจารณาด้วยการใช้ดัชนีเฮอร์ฟินดาห์ล-เฮิร์ชแมน (HHI)⁵⁸² ซึ่งแสดงถึงระดับการกระจุกตัวของตลาดที่เกี่ยวข้องและการเปลี่ยนแปลงของระดับการกระจุกตัวของตลาด โดยนำตัวเลขที่แสดงอัตราส่วนร้อยละของส่วนแบ่งตลาดของผู้รับใบอนุญาตแต่ละรายในตลาดที่เกี่ยวข้องนั้น มายกกำลังสองแล้วบวกกันเพื่อหาระดับการกระจุกตัวของตลาดที่เกี่ยวข้อง⁵⁸³

ภายใต้การพิจารณา HHI หากปรากฏข้อเท็จจริงต่อไปนี้ให้ถือว่าการรวมกิจการส่งผลให้เกิดการมีอำนาจเหนือตลาดที่เกี่ยวข้อง

1) กรณีที่ใช้ HHI พิจารณาส่วนแบ่งตลาดของจำนวนยอดขาย หากตลาดที่เกี่ยวข้อง **ก่อนรวมกิจการ** มี HHI น้อยกว่าหรือเท่ากับ 1,800 แล้ว**หลังรวมกิจการ** ส่งผลให้ตลาดที่เกี่ยวข้องมี HHI มากกว่า 1,800 และเปลี่ยนแปลงเพิ่มขึ้นจากเดิมมากกว่า 50 แสดงว่าการรวมกิจการทำให้ตลาดที่เกี่ยวข้องมีการกระจุกตัวสูง ให้ถือว่าการรวมกิจการดังกล่าวส่งผลด้านลบต่อการแข่งขันอันถือว่าการมีอำนาจเหนือตลาดที่เกี่ยวข้อง⁵⁸⁴

2) กรณีที่ใช้ HHI พิจารณาส่วนแบ่งตลาดของจำนวนยอดขาย หากตลาดที่เกี่ยวข้อง **ก่อนรวมกิจการ** มี HHI มากกว่า 1,800 แล้ว**หลังรวมกิจการ** ส่งผลให้ตลาดที่เกี่ยวข้องมี HHI มากกว่า 1,800 และเปลี่ยนแปลงเพิ่มขึ้นจากเดิมมากกว่า 100 แสดงว่าการรวมกิจการทำให้ตลาดที่เกี่ยวข้องมีการกระจุกตัวสูง ให้ถือว่าการรวมดังกล่าวส่งผลด้านลบต่อการแข่งขันอันถือว่าการมีอำนาจเหนือตลาดที่เกี่ยวข้อง⁵⁸⁵

⁵⁸² สอดคล้องกับแนวทางของประเทศญี่ปุ่นซึ่งกำหนดว่าในการพิจารณาว่าค่าขอรวมกิจการในประเทศญี่ปุ่นนั้น JFTC มีความจำเป็นที่จะต้องสร้างหลักเกณฑ์การปฏิบัติที่เป็นรูปธรรมเพื่อใช้ในการพิจารณาว่า “การรวมธุรกิจที่จะทำให้การแข่งขันในตลาดสินค้าหรือบริการตลาดใดตลาดหนึ่ง อาจจะลดลงอย่างมีนัยสำคัญ” โดยในปัจจุบันหลักเกณฑ์หรือแนวทางปฏิบัติในเรื่องการรวมกิจการจะเป็นไปตามตาม Guidelines to Application of the Antimonopoly Act Concerning Review of Business Combination (ประกาศครั้งแรกเมื่อวันที่ 31 พฤษภาคม ค.ศ. 2004 และมีการแก้ไขครั้งสุดท้ายในวันที่ 17 ธันวาคม ค.ศ. 2019) โดย JFTC จะพิจารณาว่าภายหลังจากการรวมธุรกิจแล้ว ดัชนี HHI นั้นจะค่าเท่าใด

⁵⁸³ สอดคล้องกับแนวทางของสหรัฐอเมริกาซึ่งพิจารณาดัชนี HHI

⁵⁸⁴ ตาม Guidelines to Application of the Antimonopoly Act Concerning Review of Business Combination ของประเทศญี่ปุ่น ดัชนี HHI หลังการรวมธุรกิจสูงไม่ถึง 1,500 (เป็นปัจจัยบ่งชี้ว่าการรวมไม่ก่อให้เกิดการลดการแข่งขันอย่างมีนัยสำคัญ กรณีดัชนี HHI หลังการรวมธุรกิจสูงกว่า 1,500 แต่ไม่ถึง 2,500 และการเพิ่มขึ้นของดัชนี HHI หลังการรวมธุรกิจไม่ถึง 250 (เป็นปัจจัยบ่งชี้ว่าการรวมไม่ก่อให้เกิดการลดการแข่งขันอย่างมีนัยสำคัญ) ดัชนี HHI หลังการรวมธุรกิจสูงกว่า 2,500 แต่การเพิ่มขึ้นของดัชนี HHI ไม่ถึง 150 (เป็นปัจจัยบ่งชี้ว่าการรวมไม่ก่อให้เกิดการลดการแข่งขันอย่างมีนัยสำคัญ)

⁵⁸⁵ สอดคล้องกับแนวทางของสหรัฐอเมริกาซึ่งกำหนดว่าหากดัชนี HHI ภายหลังจากการรวมสูงกว่า 1800 จะถือว่าตลาดมีการกระจุกตัวมาก การรวมกิจการที่เพิ่มดัชนี HHI ไม่เกิน 50 จุด มีแนวโน้มจะไม่ก่อให้เกิดผลกระทบในเชิงลบกับการแข่งขัน ในขณะที่การรวมกิจการที่เพิ่มดัชนี HHI เกินกว่า 50 จุด มีแนวโน้มที่จะก่อให้เกิดประเด็นด้านการแข่งขัน และหากดัชนี HHI เพิ่มขึ้นเกินกว่า 100 จุด จะสมมติฐานว่าทำให้มีอำนาจเหนือตลาด เว้นแต่จะแสดงหลักฐานเป็นอื่นได้

3.2.1 ตัวอย่างการคำนวณดัชนีเฮอร์ฟินดาห์ล-เฮอร์ชแมน (HHI)

ดัชนีเฮอร์ฟินดาห์ล-เฮอร์ชแมน (HHI) สามารถคำนวณได้ ดังตัวอย่างต่อไปนี้ ในกรณีที่มีผู้รับใบอนุญาตจำนวน 3 ราย ในตลาดสินค้าประเภท ก โดยแต่ละรายมี ส่วนแบ่งตลาดเป็นตัวเลขแทนด้วย A B และ C สามารถคำนวณหา HHI ของตลาดสินค้าประเภท ก ทั้งตลาดได้ คือ $A^2+B^2+C^2$ หากผู้รับใบอนุญาตรายที่หนึ่งและรายที่สองในตลาดสินค้าประเภท ก รวมกันจะส่งผลให้ HHI เปลี่ยนแปลงคือ $(A+B)^2+C^2$ ซึ่งสามารถคำนวณได้ดังนี้ $(A+B)^2+C^2 = (A^2+2AB+B^2)+C^2$ เมื่อเทียบกับ HHI ของตลาดเดิมก่อนการรวมกิจการ คือ $A^2+B^2+C^2$ จะเห็นว่า ภายหลังการรวมกิจการเกิดส่วนเพิ่มซึ่งถือเป็นการเปลี่ยนแปลงของตลาดระหว่างก่อนและหลังรวมกิจการ คือ $2AB$

เมื่อพิจารณา HHI ของทั้งตลาด ตัวเลข HHI แสดงความหมาย ดังนี้

- HHI น้อยกว่า 1,000 แสดงว่า $\Rightarrow$ ตลาดกระจายตัวไม่รวมตัวกัน
- HHI อยู่ระหว่าง 1,000 ถึง 1,800 แสดงว่า $\Rightarrow$ ตลาดรวมตัวกันปานกลาง
- HHI มากกว่า 1,800 แสดงว่า $\Rightarrow$ ตลาดรวมตัวหนาแน่น

3.2.2 ข้อพิจารณาการกระจุกตัวของตลาดในตลาดพลังงาน

การกระจุกตัวของตลาดอาจพิจารณาด้วยการใช้ดัชนีเฮอร์ฟินดาห์ล-เฮอร์ชแมน (HHI) ซึ่งแสดงถึงระดับการกระจุกตัวของตลาดที่เกี่ยวข้องและการเปลี่ยนแปลงของระดับการกระจุกตัวของตลาด โดยนำตัวเลขที่แสดงอัตราส่วนร้อยละของส่วนแบ่งตลาดของผู้รับใบอนุญาตแต่ละรายในตลาดที่เกี่ยวข้องนั้น มายกกำลังสองแล้วบวกกันเพื่อหาระดับการกระจุกตัวของตลาดที่เกี่ยวข้อง โดยสามารถแสดงเป็นสมการได้ดังนี้

$$HHI = S_1^2 + S_2^2 + S_3^2 + S_n^2$$

จำนวนเต็ม (ในกรณีที่มีผู้ประกอบการรายเดียวที่มีส่วนแบ่งตลาดร้อยละ 100) ของดัชนี HHI ย่อมเมื่อกับ 10,000 (100^2) ส่วน “ S_n ” หมายถึงส่วนแบ่งตลาดที่เหลือทั้งหมด

ยกตัวอย่างเช่น กรณีตลาดผลิตและค้าส่งไฟฟ้ามีผู้ประกอบการทั้งสิ้น 9 ราย รายที่ 1 มีส่วนแบ่งตลาดอยู่ที่ร้อยละ 35 รายที่ 2 มีส่วนแบ่งตลาดอยู่ที่ ร้อยละ 25 รายที่สามมีส่วนแบ่งตลาดอยู่ที่ร้อยละ 10 ส่วนที่เหลืออีก 6 รายมีส่วนแบ่งตลาดร้อยละ 5 ในกรณีนี้ การกระจุกตัวของตลาดผลิตและค้าส่งไฟฟ้าตามดัชนี HHI ได้แก่ 2,100

ผู้ประกอบการ	รายที่ 1	รายที่ 2	รายที่ 3	รายที่ 4-9
ส่วนแบ่งตลาด	35	25	10	รายละเอียด 5 รวมเป็น 30
HHI	1,225	625	100	รายละเอียด 25 (25X6 = 150)
2,100				

หากเปลี่ยนข้อเท็จจริงเป็นว่าตลาดผลิตและค้าส่งไฟฟ้ามีผู้ประกอบการทั้งสิ้น 10 ราย รายที่ 1 มีส่วนแบ่งตลาด ร้อยละ 25 รายที่ 2 และ 3 มีส่วนแบ่งตลาดร้อยละ 20 ที่เหลืออีก 7 รายมีส่วนแบ่งตลาดที่ร้อยละ 5 ในกรณีนี้ การกระจุกตัวของตลาดผลิตและค้าส่งไฟฟ้าตามดัชนี HHI ได้แก่ 1,600

ผู้ประกอบการ	รายที่ 1	รายที่ 2	รายที่ 3	รายที่ 4-10
ส่วนแบ่งตลาด	25	20	20	รายละเอียด 5 รวมเป็น 35
HHI	625	400	400	รายละเอียด 25 (25X7 = 175)
1,600				

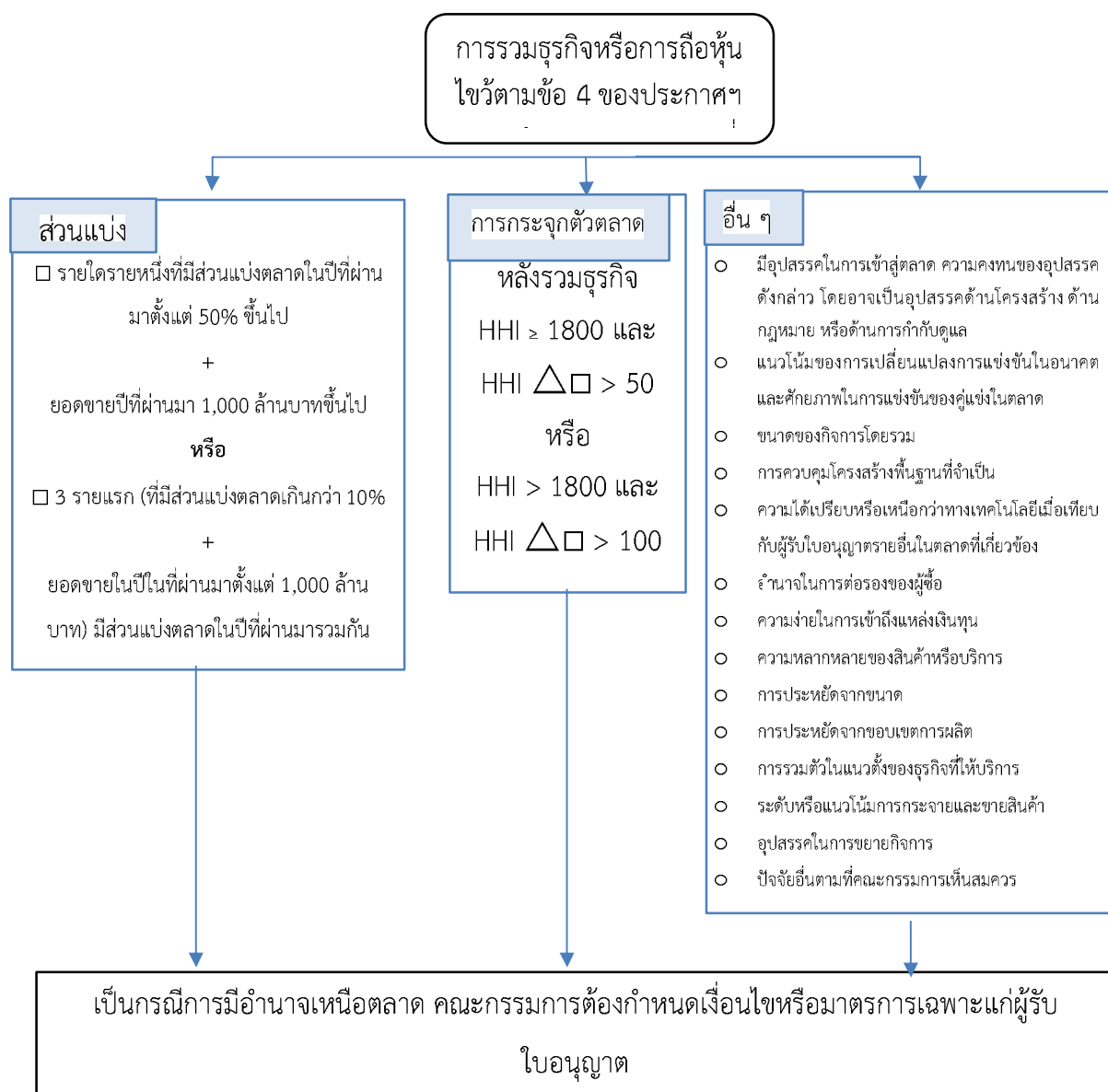
ในกรณีที่สองนี้หากผู้ประกอบการรายที่ 1 ซื้อหุ้นทั้งหมดของผู้ประกอบการรายที่ 2 ย่อมส่งผลให้ผู้ประกอบการรายที่ 1 มีส่วนแบ่งตลาดเพิ่มเป็นร้อยละ 40 และส่งผลให้การกระจุกตัวของตลาดผลิตและค้าส่งไฟฟ้าตามดัชนี HHI ได้แก่ 2,600

ผู้ประกอบการ	รายที่ 1	รายที่ 2	รายที่ 3	รายที่ 4-10
ส่วนแบ่งตลาด	25	20	20	รายละเอียด 5 รวมเป็น 35
HHI	45 = 2,025		400	รายละเอียด 25 (25X7 = 175)
	2,600			

ในกรณีหลังนี้ การปรับใช้ดัชนี HHI แสดงให้เห็นว่าก่อนการรวมกิจการส่วนแบ่งตลาดของจำนวนยอดขายหากตลาดที่เกี่ยวข้องก่อนรวมกิจการมี HHI น้อยกว่า 1,800 แต่หลังรวมกิจการ ส่งผลให้ตลาดที่เกี่ยวข้องมี HHI มากกว่า 1,800 แสดงว่าการรวมกิจการทำให้ตลาดที่เกี่ยวข้องมีการกระจุกตัวสูง ให้ถือว่าการรวมกิจการระหว่างผู้รับใบอนุญาตรายที่ 1 และรายที่ 2 ส่งผลด้านลบต่อการแข่งขันอันถือว่าการมีอำนาจเหนือตลาดที่เกี่ยวข้อง

3.3 การพิจารณากำหนดมาตรการเฉพาะ

ในกรณีที่ กพ. เห็นว่าการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ตามความสามารถดำเนินการได้แต่ผู้รับใบอนุญาตควรดำเนินการเพิ่มเติมเพื่อคุ้มครองการแข่งขันและ/ประโยชน์ของผู้ใช้พลังงาน กพ. มีอำนาจกำหนดเงื่อนไขหรือมาตรการเฉพาะเพื่อให้ผู้รับใบอนุญาตปฏิบัติตามหลังการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ตามความประสงค์



ยกตัวอย่างเช่น กำหนดให้ผู้รับใบอนุญาตมีหน้าที่อำนวยความสะดวกกรณีลูกค้าเดิมเปลี่ยนผู้ให้บริการพลังงาน กำหนดให้ผู้รับใบอนุญาตต้องประกอบกิจการโดยใช้หลักธรรมาภิบาล และห้ามแต่งตั้ง

กรรมการบริหารผู้มีอำนาจกระทำการแทนนิติบุคคลหรือมีอำนาจควบคุมนโยบายและบริหารจัดการกิจการซึ่งเป็นกรรมการผู้บริหาร พนักงาน หรือที่ปรึกษาของบริษัทหรือองค์กรที่ดำเนินธุรกิจหรือกิจการ (ในตลาดพลังงานอื่น) ต้องให้บริการด้านพลังงานและอำนวยความสะดวกในด้านต่างๆ แก่ลูกค้าซึ่งเป็นผู้ใช้ไฟฟ้าทุกรายโดยไม่เลือกปฏิบัติ ต้องไม่ระงับ ลด หรือจำกัดการบริการและการจำหน่ายพลังงานให้พลังงานหรือผู้รับบริการโดยไม่มีเหตุอันสมควร

บทที่ 4 การกรอกแบบคำขออนุญาตรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้

ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะรวมกิจการกับผู้รับใบอนุญาตรายอื่นหรือถือหุ้นไขว้ตามระเบียบฯ จะต้องยื่นคำขอการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ตามแบบที่กฎหมายกำหนด และยื่นรายงานผลการวิเคราะห์ตามรายละเอียดข้อ 8 ของระเบียบล่วงหน้าไม่น้อยกว่าหกสิบวันตามข้อ 4 และ 5 ของระเบียบฯ

- วัตถุประสงค์และแผนการในการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้แล้วแต่กรณี
- รายละเอียดเกี่ยวกับสภาพตลาด ซึ่งประกอบด้วยระดับการผูกขาดในตลาด ส่วนแบ่งตลาดที่เกี่ยวข้อง สภาพของคู่แข่งในตลาด และสภาพของผู้ให้บริการ
- รายละเอียดเกี่ยวกับสถานะของผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะรวมกิจการและผู้รับใบอนุญาตรายอื่นที่ถูกควบคุมกิจการ ซึ่งประกอบด้วยผลประโยชน์การ โครงสร้างการถือหุ้นและสิทธิออกเสียง การถือหุ้นไขว้ระหว่างผู้รับใบอนุญาต
- รายละเอียดเกี่ยวกับลักษณะของบริการที่เสนอขาย และความสามารถในการทดแทนของบริการอื่น ๆ ที่เกี่ยวข้อง
- รายงานผลการวิเคราะห์ตามรายละเอียดข้อ 8
- เอกสารหรือรายละเอียดอื่นตามที่ กกพ.เห็นสมควร

4.1 คำขอรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ตามข้อ

4.1.1 แบบคำขอขออนุญาตรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ ตามระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการรวมกิจการและการถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงาน พ.ศ.



แบบแจ้งเลขที่

...../.....

รับคำขอเมื่อวันที่

สำนักงานคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน

แบบขออนุญาตรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ ตามระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการรวมกิจการและการถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงาน พ.ศ.

วันที่.....เดือน.....พ.ศ.

ส่วนที่ 1 ข้อมูลผู้ประกอบการที่แจ้งการรวมกิจการเป็นการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ระหว่าง

1.1. ชื่อนิติบุคคล.....ผู้ประกอบการที่ต้องการรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้..... เลขทะเบียนนิติบุคคล

.....

ประเภทการประกอบกิจการพลังงาน

.....

ที่ตั้งสำนักงานใหญ่

.....

โทรศัพท์ โทรสาร

.....

1.1.1 รายได้รวมปีที่ผ่านมา

.....

1.1.2 ลักษณะการประกอบธุรกิจ (เลือกได้มากกว่า 1 ข้อ)

- ☐ ผลิตไฟฟ้า ☐ ระบบส่งไฟฟ้า ☐ ระบบจำหน่ายไฟฟ้า
- ☐ จำหน่ายไฟฟ้า ☐ ควบคุมระบบไฟฟ้า
- ☐ ขนส่งก๊าซธรรมชาติทางท่อผ่านระบบส่งก๊าซธรรมชาติ
- ☐ จัดหาและค้าส่งก๊าซธรรมชาติ
- ☐ ค้ำปลีกก๊าซธรรมชาติผ่านระบบก๊าซธรรมชาติ
- ☐ เก็บรักษาและแปรสภาพก๊าซธรรมชาติจากของเหลวเป็นก๊าซ
- ☐ จัดหาและค้าส่งก๊าซธรรมชาติ

1.1.3 รายชื่อกรรมการบริษัท

1. 2.
3. 4.
5. 6.
7. 8.
9. 10.

1.1.4 ผู้มีอำนาจลงนาม

.....

1.1.5 ผู้ถือหุ้นรายใหญ่

ลำดับที่	ชื่อ	ร้อยละ
1.		
2.		
3.		
4.		
5.		
6.		
7.		
8.		
9.		
10.		

อื่น ๆ (..... ราย)		
--------------------	--	--

1.1.6 สินค้า/บริการพลังงานที่เกี่ยวข้องกับการรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้

1.

2.

3.

1.1.7 ท่านมีสถานะเป็นบริษัทใหญ่ บริษัทย่อย หรือไม่

☐ ไม่มี

☐ มี ท่านเป็นบริษัทแม่ซึ่งมีบริษัทย่อยจำนวน.....บริษัท

ท่านเป็นบริษัทย่อยของบริษัทใหญ่ชื่อ.....

1.1.8 ท่านมีบริษัทในกลุ่มประกอบธุรกิจในตลาดสินค้า/บริการเดียวกับบริษัทที่ถูกรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้หรือไม่

☐ ไม่มี

☐ มี (โปรดระบุ).....

1.1.9 ท่านมีบริษัทในกลุ่ม บริษัทใหญ่ หรือบริษัทย่อย ซื้อหรือจำหน่ายวัตถุดิบกับบริษัทที่ถูกรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้หรือไม่

☐ ไม่มี

☐ มี (โปรดระบุ).....

1.1.10 แผนภาพแสดงความสัมพันธ์ระหว่างบริษัทในกลุ่ม บริษัทแม่หรือบริษัทย่อยทั้งหมดของผู้ประกอบธุรกิจที่ต้องการรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้ พร้อมแผนภาพแสดงความสัมพันธ์ และระบุสัดส่วนการถือหุ้น/สิทธิออกเสียง (จัดทำเป็นเอกสารแนบ)

1.2 ชื่อนิติบุคคล.....ผู้ประกอบธุรกิจที่ถูกรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้..... เลขทะเบียนนิติบุคคล

ประเภทการประกอบกิจการพลังงาน

ที่ตั้งสำนักงานใหญ่

โทรศัพท์ โทรสาร.....

1.2.1 รายได้รวมปีที่ผ่านมา

1.2.2 ลักษณะการประกอบธุรกิจ (เลือกได้มากกว่า 1 ข้อ)

- ☐ ผลิตไฟฟ้า
 ☐ ระบบส่งไฟฟ้า
 ☐ ระบบจำหน่ายไฟฟ้า
☐ จำหน่ายไฟฟ้า
 ☐ ควบคุมระบบไฟฟ้า
☐ ขนส่งก๊าซธรรมชาติทางท่อผ่านระบบส่งก๊าซธรรมชาติ
☐ จัดหาและค้าส่งก๊าซธรรมชาติ
☐ ค้าปลีกก๊าซธรรมชาติผ่านระบบจำหน่ายก๊าซธรรมชาติ
☐ เก็บรักษาและแปรสภาพก๊าซธรรมชาติจากของเหลวเป็นก๊าซ
☐ จัดหาและค้าส่งก๊าซธรรมชาติ

1.2.3 รายชื่อกรรมการบริษัท

1. 2.
 3. 4.
 5. 6.
 7. 8.
 9. 10.

1.2.4 ผู้มีอำนาจลงนาม

.....

1.2.5 ผู้ถือหุ้นรายใหญ่

ลำดับที่	ชื่อ	ร้อยละ
1.		
2.		
3.		
4.		
5.		
6.		
7.		
8.		
9.		

10.		
อื่น ๆ (..... ราย)		

1.2.6 สินค้า/บริการพลังงานที่เกี่ยวข้องกับการรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้

1.

2.

3.

1.2.7 ท่านมีสถานะเป็นบริษัทใหญ่ บริษัทย่อย หรือไม่

☐ ไม่มี

☐ มี ท่านเป็นบริษัทแม่ซึ่งมีบริษัทย่อยจำนวน.....บริษัท

ท่านเป็นบริษัทย่อยของบริษัทแม่ ชื่อ.....

1.2.8 แผนภาพแสดงความสัมพันธ์ระหว่างบริษัทในกลุ่ม บริษัทแม่หรือบริษัทย่อยทั้งหมดของผู้ประกอบธุรกิจที่ถูกรวมธุรกิจ พร้อมแผนภาพแสดงความสัมพันธ์ และระบุสัดส่วนการถือหุ้น/สิทธิออกเสียง (จัดทำเป็นเอกสารแนบ)

ส่วนที่ 2. ข้อมูลเกี่ยวกับการรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้

2.1 การรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ที่ขออนุญาตตามมาตรา 60 ของ

1. ระยะเวลาที่คาดว่าจะใช้ในการรวมธุรกิจ เดือน

2. วิธีการรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้

☐ การควบกิจการ

.....

.....รายละเอียดโดยย่อ.....

.....

☐ การเข้าซื้อหรือได้มาซึ่งหุ้น

.....

.....รายละเอียดโดยย่อ.....

.....

☐ การเข้าซื้อหรือได้มาซึ่งทรัพย์สิน

.....

.....รายละเอียดโดยย่อ.....

.....

☐ ถือหุ้นไขว้

.....

.....รายละเอียดโดยย่อ.....

.....

☐ อื่นๆ (ระบุ)

.....รายละเอียดโดยย่อ.....

.....

3. มูลค่าการรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้..... บาท (.....ตัวอักษร.....)

4. ผู้ประกอบธุรกิจที่จะยกเลิกการประกอบธุรกิจ (ถ้ามี)

5. ผู้ประกอบธุรกิจที่จะจัดตั้งขึ้นใหม่ (ถ้ามี)

ประเภทการประกอบกิจการพลังงาน

ที่อยู่เลขที่ อาคาร ชั้น หมู่ที่

..... ซอย ถนน ตำบล/แขวง

..... อำเภอ/เขต จังหวัด

รหัสไปรษณีย์

6. ลักษณะการดำเนินการที่เข้าข่ายต้องขออนุญาต

☐ (1) การรวมกิจการในลักษณะที่ผู้รับใบอนุญาตรวมกับผู้รับใบอนุญาตรายอื่นอันส่งผลให้สถานะการเป็นนิติบุคคลของผู้รับใบอนุญาตรายหนึ่งคงอยู่และผู้รับใบอนุญาตอีกรายหนึ่งสิ้นสุดลงหรือก่อให้เกิดนิติบุคคลใหม่ขึ้นตามกฎหมาย

☐ (2) เข้าซื้อสินทรัพย์ที่ใช้ในการประกอบกิจการพลังงานตามปกติของผู้รับใบอนุญาตอื่นเกินกว่าร้อยละ 25 ของสินทรัพย์ของมูลค่าสินทรัพย์ที่ใช้ในการประกอบกิจการพลังงานตามปกติตามรอบปีบัญชีที่ผ่านมาของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นโดยผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตเพื่อเข้าควบคุมนโยบายการบริหารกิจการหรือการบริหารธุรกิจของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น ทั้งนี้ มูลค่าของสินทรัพย์ที่เข้าซื้อจะพิจารณาจากมูลค่าทางบัญชี ณ วันที่ตกลงซื้อหรือเข้าซื้อแล้วแต่กรณี

● สัดส่วนจำนวนสินทรัพย์ที่ซื้อหรือได้มา

☐ (3) เข้าหุ้นหรือได้มาซึ่งหุ้น ใบสำคัญแสดงสิทธิที่จะซื้อหุ้น หรือหลักทรัพย์อื่นที่อาจแปลงสภาพแห่งสิทธิเป็นหุ้นได้ ณ สิ้นวันใดวันหนึ่ง เพื่อเข้าควบคุมนโยบายการบริหารกิจการหรือการบริหารธุรกิจของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น ในลักษณะใดลักษณะหนึ่ง ดังต่อไปนี้

(ก) การเข้าซื้อโดยตรง ซึ่งเป็นการเข้าถือครองหุ้นของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นเพิ่มขึ้นถึงหรือเกินกว่าร้อยละ ๒๕ ของจำนวนหุ้นทั้งหมดซึ่งให้นับรวมจำนวนหุ้นที่ถือโดยผู้ที่เกี่ยวข้อง

(ข) การเข้าไปถือครองหุ้นโดยทางอ้อมผ่านนิติบุคคลอื่นที่ถูกถือหุ้นกันเป็นทอด ๆ โดยการถือหุ้นในแต่ละทอดเกินกว่าร้อยละ 50 ของจำนวนหุ้นทั้งหมดของนิติบุคคลที่ถูกถือหุ้นในทอดนั้น ๆ การถือหุ้นดังกล่าวให้นับรวมจำนวนหุ้นที่ถือโดยผู้ที่เกี่ยวข้อง

(ค) การเข้าควบคุมกิจการโดยผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตเข้าถือครองหุ้นไม่ถึงร้อยละ 25 ของหุ้นทั้งหมด แต่ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตมีอำนาจควบคุมโดยตรงหรือผ่านการถือหุ้นนิติบุคคลอื่นเป็นทอด

● สัดส่วนจำนวนหุ้น/จำนวนสิทธิออกเสียงที่ซื้อหรือได้มา

2.2 วัตถุประสงค์/เหตุผลความจำเป็นในการรวมธุรกิจ และประโยชน์ต่อการส่งเสริมการประกอบธุรกิจ พร้อมข้อมูลสนับสนุน/แผนการลงทุนหรือการขยายธุรกิจที่คาดว่าจะเกิดขึ้นภายหลังการรวมธุรกิจ

• วัตถุประสงค์/เหตุผลความจำเป็นในการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้
• ประโยชน์ต่อการส่งเสริมการประกอบกิจการพลังงาน
• ข้อมูลสนับสนุนแผนการลงทุนหรือการขยายธุรกิจที่คาดว่าจะเกิดขึ้นภายหลังการรวมธุรกิจ (จัดทำเป็นเอกสารแนบ)

2.3 ผู้ได้รับมอบอำนาจให้ดำเนินการแทน

ผู้ได้รับมอบอำนาจให้ดำเนินการแทน		ลายมือชื่อผู้มีอำนาจลงนาม
ชื่อผู้ได้รับมอบอำนาจ/ชื่อผู้รับใบอนุญาต :		
ตำแหน่ง :		
สถานที่ติดต่อ :		
ความเกี่ยวข้องกับผู้ประกอบการที่รวมกิจการ.....		
โทรศัพท์ :	โทรสาร :	อีเมล :

2.4 ผู้ที่สามารถติดต่อได้

ชื่อผู้ได้รับมอบอำนาจ/ชื่อผู้รับใบอนุญาต :		
ตำแหน่ง :		
สถานที่ติดต่อ :		
ความเกี่ยวข้องกับผู้ประกอบการที่รวมกิจการ.....		
โทรศัพท์ :	โทรสาร :	อีเมล :

3. รายละเอียดเพื่อพิจารณาผลกระทบจากการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้

ตามข้อ 7 ของระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงานเรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการรวมกิจการและการถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงาน พ.ศ. สำนักงาน กกพ. ต้องการข้อมูลเพื่อประกอบการพิจารณาผลกระทบของการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ต่อการแข่งขัน

ในกรณีที่ สนง. กกพ. ตรวจสอบว่าข้อมูลหรือเนื้อหาส่วนใดในรายงานโดยผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะทำการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้เป็นเท็จ หรือมีเจตนาเพื่อให้เกิดความเข้าใจผิด สนง. กกพ. อาจปฏิเสธการพิจารณาคำขอรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้

ในกรณีที่สถานการณ์ของการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้มีการเปลี่ยนแปลงภายหลังจากจากการส่งรายงานผู้รับใบอนุญาตจะต้องแจ้งให้ สนง. กกพ. ทราบโดยทันที

3.1 รายละเอียดเกี่ยวกับสภาพตลาด (ตามข้อ 8(2) และ (3))

- นิยามตลาด โดยอธิบายลักษณะสินค้า/บริการพลังงาน และพื้นที่ทางภูมิศาสตร์ที่ผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์ทำการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้
 - ผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์ทำการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ประกอบกิจการพลังงานทับซ้อนหรือไม่
 - ความสัมพันธ์ในแนวตั้งระหว่างผู้รับใบอนุญาต
 - ขายสินค้า/ให้บริการที่เกี่ยวข้องกัน

3.2 ผลกระทบในแนวราบ (ตามข้อ 8 (4))

- อธิบายสภาพการแข่งขันในตลาดที่ผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ ประกอบกิจการทับซ้อนกัน
- ในแต่ละตลาดที่ทับซ้อนกันนั้น โปรดอธิบายว่าการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ก่อให้เกิดผลกระทบฝ่ายเดียว (unilateral effect) มากน้อยเพียงใด กล่าวคือการในตลาดมีโอกาสลดลงเพียงใด
- โปรดระบุชื่อและข้อมูลติดต่อของผู้ใช้พลังงาน และคู่แข่งของผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้

3.3. การเพิ่มขึ้นของอำนาจต่อรองในการซื้อของผู้รับใบอนุญาตที่ทำการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ (ตามข้อ 8(4))

- ในแต่ละสินค้าหรือบริการที่ผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะทำการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ทำการซื้อ โปรดอธิบายรายละเอียดว่าการรวมกิจการจะส่งผลต่อโอกาสที่ผู้ประกอบการประสงค์จะทำการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้จะได้รับเงื่อนไขทางการค้าที่ดีขึ้นจากผู้ขาย (supplier) อย่างไร และผลกระทบของโอกาสเหล่านั้นต่อระดับการแข่งขันในทุกชั้นของห่วงโซ่อุปทาน
- โปรดระบุข้อมูลติดต่อของผู้ขาย และการประมาณการมูลค่าการซื้อ

3.4 ผลกระทบของความร่วมมือ (ตามข้อ 8(4))

- โปรตประเมินและอธิบายผลกระทบของการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ต่อโอกาส ในการร่วมมือกันระหว่างคู่แข่งทางธุรกิจที่เหลืออยู่ในตลาด ภายหลังการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้

3.5 ผลกระทบแนวดิ่ง (Vertical effects) (ตามข้อ 8(4))

- ถ้าผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะทำการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ ประกอบกิจการอยู่คนละชั้นของห่วงโซ่การผลิต (มีความสัมพันธ์กันในแนวดิ่ง) โปรตประเมินว่าการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ส่งผลให้เกิดการจำกัดการเข้าถึงปัจจัยการผลิต หรือการเข้าถึงลูกค้า และทำให้คู่แข่งในตลาดต้นน้ำหรือปลายน้ำมีต้นทุนสูงขึ้นทำให้การเข้าถึงหรือการปิดกั้น (บางส่วนหรือทั้งหมด) การเข้าถึงปัจจัยการผลิตที่สำคัญหรือลูกค้า
- ในแต่ละตลาดที่ผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะทำการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้มีความสัมพันธ์กันในแนวดิ่ง โปรตระบุข้อมูลติดต่อของคู่แข่งทางธุรกิจ และลูกค้าในตลาดต้นน้ำและปลายน้ำที่ผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะทำการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ประกอบกิจการอยู่

3.6 อุปสรรคการเข้าสู่ตลาด (ตามข้อ 8(5))

- โปรตประเมินและอธิบายถึงอุปสรรคในการเข้าสู่ตลาด หรือขยายตลาด ในตลาดสินค้าหรือบริการที่ผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะทำการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้อยู่
- ในรอบ 5 ปีที่ผ่านมา มีการเข้าสู่ตลาด ออกจากตลาด ของผู้รับใบอนุญาตในตลาดสินค้าหรือบริการที่ประกอบกิจการอยู่หรือไม่?
- โปรตประเมินว่ามีผู้รับใบอนุญาตรายใดที่อาจจะเข้าสู่ตลาดและแข่งขันกับผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะทำการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ภายหลังการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้หรือไม่?

3.7 อำนาจต่อรองของผู้ซื้อ

- โปรตอธิบายและแสดงหลักฐานว่าภายหลังการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ ผู้ใช้พลังงาน (ผู้ซื้อ) ยังมีทางเลือกและอำนาจต่อรองมากน้อยเพียงใด

3.8 การประเมินประสิทธิภาพของตลาดที่เกี่ยวข้องภายหลังจากการรวบรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ (ตามข้อ 8(6))

- ถ้าผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะทำการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ เห็นว่ามีประเด็นด้านประสิทธิภาพและผลประโยชน์ของผู้ซื้อที่เกี่ยวข้องกับการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ และต้องการให้ กกพ. พิจารณา โปรตระบุพร้อมหลักฐานสนับสนุน

ข้าพเจ้าขอรับรองว่าข้าพเจ้าได้ตรวจสอบข้อมูลในแบบรายงานผลกระทบจากการรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ต่อระดับการแข่งขันฉบับนี้ ขอรับรองว่าข้อมูลและเอกสารหลักฐานดังกล่าวถูกต้องครบถ้วน ไม่เป็นเท็จ หรือไม่ขาดข้อความที่ควรต้องแจ้งในสาระสำคัญ

ชื่อ	ตำแหน่ง	ลายมือชื่อ
1.		
2.		
3.		

หมายเหตุ: ให้ผู้มีอำนาจลงนามผูกพันบริษัทลงลายมือชื่อพร้อมทั้งประทับตราบริษัท (ถ้ามี)

ทั้งนี้ ขอยื่นแบบแจ้งความประสงค์การรวมกิจการพร้อมเอกสารแนบรวมจำนวน แผ่น และผู้มีอำนาจลงนามผูกพันนิติบุคคลได้ลงนามพร้อมประทับตราสำคัญของนิติบุคคล (ถ้ามี) ในเอกสารทุกหน้าเรียบร้อยแล้ว

ข้าพเจ้าขอรับรองว่าได้ตรวจสอบข้อมูลในแบบแจ้งความประสงค์การรวมกิจการและเอกสารแนบว่าข้อมูลและเอกสารแนบดังกล่าวถูกต้องครบถ้วน ไม่เป็นเท็จ
ผู้มีอำนาจลงนามแทนนิติบุคคลที่แจ้ง/ขออนุญาตรวมกิจการ

ลายมือชื่อ ผู้มีอำนาจลงนาม (.....)	ลายมือชื่อ ผู้มีอำนาจลงนาม (.....)
ตำแหน่งชื่อนิติบุคคล.....	ตำแหน่งชื่อนิติบุคคล.....
วันที่/...../.....	วันที่/...../.....

ผู้ได้รับมอบอำนาจให้ดำเนินการแทน

ลายมือชื่อ ผู้ได้รับมอบอำนาจ

(.....)

ตำแหน่ง

.....ชื่อนิติบุคคล.....

วันที่ / /

ให้ผู้มีอำนาจลงนามผูกพันนิติบุคคลลงลายมือชื่อพร้อมทั้งประทับตราบริษัท (ถ้ามี)

4.1.2 เอกสารหลักฐานที่แนบ

ผู้รับคำขออนุญาตรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้ตรวจสอบเอกสารหลักฐานที่แนบ

- ☐ 1. แผนการรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้และระยะเวลาดำเนินการ
- ☐ 2. รายละเอียดเกี่ยวกับผู้ประสงค์รวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้และผู้ถูกรวมธุรกิจ ซึ่งอย่างน้อยต้องประกอบด้วยโครงสร้างผู้ถือหุ้น สิทธิออกเสียง ยอดขาย ส่วนแบ่งตลาด
- ☐ 3. ผลการศึกษาและการวิเคราะห์การรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้ ซึ่งอย่างน้อยต้องประกอบด้วยเอกสารดังต่อไปนี้
 - ☐ 3.1 การวิเคราะห์โครงสร้างผู้ถือหุ้น อำนาจควบคุมของผู้ประสงค์จะทำการรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้เพื่อพิจารณาความสัมพันธ์ทางนโยบายหรืออำนาจสั่งการก่อนและหลังรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้
 - ☐ 3.2 การวิเคราะห์โครงสร้างตลาดสินค้าหรือบริการที่เกี่ยวข้องกับผู้ประสงค์รวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้ เพื่อประเมินผลกระทบที่อาจเกิดขึ้นภายหลังรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้ อย่างน้อยต้องประกอบด้วยข้อมูลผลการวิเคราะห์ ดังนี้
 - ☐ 3.2.1 การวิเคราะห์โครงสร้างตลาดก่อนและหลังการรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้
 - ☐ 3.2.2 การกำหนดขอบเขตตลาด
 - ☐ 3.2.3 ส่วนแบ่งตลาดของผู้ประสงค์รวมธุรกิจทั้งก่อนและหลังการรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้
 - ☐ 3.2.4 ยอดเงินขายของผู้ประสงค์รวมธุรกิจทั้งก่อนและหลังการรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้
 - ☐ 3.2.5 การประเมินผลกระทบต่อการแข่งขันภายหลังการรวมธุรกิจ/ถือหุ้นไขว้ ในประเด็น ดังต่อไปนี้
 - ☐ - การกระจุกตัวในตลาด
 - ☐ - การเข้าสู่ตลาดของผู้ประกอบธุรกิจรายใหม่และการขยายการผลิตของคู่แข่งในตลาด (Entry and Expansion) โดยพิจารณาจากปัจจัยต่าง ๆ เช่น กฎหมายและระเบียบของรัฐ ต้นทุนการขนส่งการเข้าถึง

สิทธิบัตรในเทคโนโลยีเดิม การเข้าถึงวัตถุดิบหรือสิ่งจำเป็นในการผลิตอื่น ๆ เป็นต้น

☐ - ผลกระทบต่อการแข่งขันจากผู้ประกอบธุรกิจที่รวมธุรกิจ (Non-Coordinated Effect) หมายถึง ผลกระทบที่เกิดจากผู้ประกอบธุรกิจที่รวมธุรกิจ (Merged Entity) สามารถทำกำไรเพิ่มขึ้นจากการขึ้นราคาหรือลดคุณภาพของสินค้าเนื่องจากการแข่งขันที่ลดลง

☐ - ผลกระทบต่อการแข่งขันที่เกิดจากการร่วมมือกัน (Coordinated Effect) หมายถึง ผลกระทบที่เกิดจากการรวมธุรกิจซึ่งอาจเพิ่มความเป็นไปได้ให้ผู้ประกอบธุรกิจจะร่วมมือกันขึ้นราคาสินค้าภายหลังการรวมธุรกิจ

☐ - ผลกระทบต่อประโยชน์โดยรวมทางเศรษฐกิจและผู้บริโภค

☐ - ผลกระทบด้านอื่น ๆ ที่อาจส่งผลกระทบต่อการแข่งขันในตลาด (ถ้ามี)

☐ 3.2.6 ผลการประเมินประสิทธิภาพของตลาดภายหลังการรวมธุรกิจ/ ถือหุ้นไขว้

ลายมือชื่อ ผู้ตรวจสอบเอกสาร

(.....)

ตำแหน่ง

วันที่ / /

4.2 การแจ้งความประสงค์ตามข้อ 4 วรรคสองของระเบียบ

4.2.1 แบบแจ้งความประสงค์การรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ตามระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการรวมกิจการและการถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงาน พ.ศ.



แบบแจ้งเลขที่
...../.....
รับคำขอเมื่อวันที่

สำนักงานคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน แบบแจ้งความประสงค์การรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ ตามระเบียบคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการรวมกิจการและการถือหุ้นไขว้ในกิจการพลังงาน พ.ศ.
--

วันที่.....เดือน.....พ.ศ.

ส่วนที่ 1 ข้อมูลผู้ประกอบการที่แจ้งการรวมธุรกิจ

เป็นการรวมธุรกิจระหว่าง

1.ชื่อนิติบุคคล..... เลขทะเบียนนิติบุคคล

ประเภทการประกอบกิจการพลังงาน

ที่อยู่เลขที่ อาคาร ชั้น หมู่ที่

..... ซอย ถนน ตำบล/แขวง

..... อำเภอ/เขต จังหวัด

รหัสไปรษณีย์ โทรศัพท์ โทรสาร

ประกอบกิจการพลังงาน ได้แก่

1.1

1.2

1.3

2.ชื่อนิติบุคคล..... เลขทะเบียนนิติบุคคล

ประเภทการประกอบกิจการพลังงาน

ที่อยู่เลขที่ อาคาร ชั้น หมู่ที่

..... ซอย ถนน ตำบล/แขวง

..... อำเภอ/เขต จังหวัด

รหัสไปรษณีย์ โทรศัพท์ โทรสาร

ประกอบกิจการพลังงาน ได้แก่

1.1

1.2

1.3

ส่วนที่ 2 ข้อมูลเกี่ยวกับการรวมธุรกิจ

1. ระยะเวลาที่ใช้ในการรวมธุรกิจ เดือน

2. วิธีการรวมกิจการ

☐ การควบรวมกิจการ

.....

.....รายละเอียดโดยย่อ.....

.....

☐ การเข้าซื้อหรือได้มาซึ่งหุ้น

.....
.....รายละเอียดโดยย่อ.....

☐ การเข้าซื้อหรือได้มาซึ่งทรัพย์สิน

.....
.....รายละเอียดโดยย่อ.....

☐ อื่นๆ (ระบุ)

.....
.....รายละเอียดโดยย่อ.....

3. หลังการรวมกิจการ

☐ สินทรัพย์ที่ใช้ในการประกอบกิจการพลังงานตามปกติของผู้รับใบอนุญาต.....บาท
(.....ตัวอักษร.....)

☐ จะได้รับสินทรัพย์ที่ใช้ในการประกอบกิจการพลังงานตามปกติจากผู้รับใบอนุญาตรายอื่นที่มีมูลค่า
บาท (.....ตัวอักษร.....)

☐ รายได้ต่อปีของผู้รับใบอนุญาตมีมูลค่า บาท (.....ตัวอักษร.....)

4. ผู้ประกอบธุรกิจที่ยกเลิกการประกอบธุรกิจ (ถ้ามี)

5. ผู้ประกอบธุรกิจที่จัดตั้งขึ้นใหม่ (ถ้ามี) เลขนิติบุคคล

ประเภทการประกอบกิจการพลังงาน

ที่อยู่เลขที่ อาคาร ชั้น หมู่ที่

..... ซอย ถนน ตำบล/แขวง

..... อำเภอ/เขต จังหวัด

รหัสไปรษณีย์

ส่วนที่ 3 ข้อมูลผู้ได้รับมอบอำนาจให้ดำเนินการแทนและผู้ที่สามารถติดต่อได้

1. ข้อมูลผู้ได้รับมอบอำนาจให้ดำเนินการแทน

ชื่อ-สกุล : เลขประจำตัวประชาชน :

ทำงานที่ : อาคาร

..... เลขที่ หมู่ที่ ซอย

..... ถนน ตำบล/แขวง

อำเภอ/เขต จังหวัด รหัสไปรษณีย์

โทรศัพท์ โทรสาร ตำแหน่ง :

..... Email :

ความเกี่ยวข้องกับผู้ประกอบการธุรกิจที่รวมธุรกิจ :

2. ข้อมูลผู้ที่สามารถติดต่อได้

2.1 ชื่อ-สกุล : เลขประจำตัวประชาชน :

ทำงานที่ : อาคาร

..... เลขที่ หมู่ที่ ซอย

..... ถนน ตำบล/แขวง

อำเภอ/เขต จังหวัด รหัสไปรษณีย์

..... โทรศัพท์ โทรสาร ตำแหน่ง

: Email :

ความเกี่ยวข้องกับผู้ประกอบการธุรกิจที่รวมธุรกิจ :

2.2 ชื่อ-สกุล : เลขประจำตัวประชาชน :

ทำงานที่ : อาคาร

..... เลขที่ หมู่ที่ ซอย

..... ถนน ตำบล/แขวง

อำเภอ/เขต จังหวัด รหัสไปรษณีย์

..... โทรศัพท์ โทรสาร ตำแหน่ง

: Email :

ความเกี่ยวข้องกับผู้ประกอบการธุรกิจที่รวมธุรกิจ :

ทั้งนี้ ขอยื่นแบบแจ้งการรวมธุรกิจพร้อมเอกสารแนบรวมจำนวน แผ่น และผู้มีอำนาจลงนามผูกพันนิติบุคคลได้ลงนามพร้อมประทับตราสำคัญของนิติบุคคล (ถ้ามี) ในเอกสารทุกหน้าเรียบร้อยแล้ว

ข้าพเจ้าขอรับรองว่าได้ตรวจสอบข้อมูลในแบบแจ้งการรวมธุรกิจและเอกสารแนบว่าข้อมูลและเอกสารแนบดังกล่าวถูกต้องครบถ้วน ไม่เป็นเท็จ

ผู้มีอำนาจลงนามแทนนิติบุคคลที่ขออนุญาตรวมธุรกิจ

ลายมือชื่อ	ผู้มีอำนาจลงนาม	ลายมือชื่อ	ผู้มีอำนาจลงนาม
(.....)		(.....)	
ตำแหน่ง		ตำแหน่ง	
.....ชื่อนิติบุคคล.....		ชื่อนิติบุคคล.....	
วันที่/...../.....		วันที่/...../.....	

ผู้ได้รับมอบอำนาจให้ดำเนินการแทน

ลายมือชื่อ ผู้ได้รับมอบอำนาจ

(.....)

ตำแหน่ง

.....ชื่อนิติบุคคล.....

วันที่/...../.....

4.2.2 เอกสารหลักฐานที่แนบ

ผู้รับแบบแจ้งการรวมธุรกิจตรวจสอบเอกสารหลักฐานที่แนบ

- ☐ สำเนาเอกสารที่ยื่นต่อกรมพัฒนาธุรกิจการค้ากรณีการรวมกิจการ
- ☐ สำเนาเอกสารที่ยื่นต่อสำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์กรณีซื้อหุ้นตามคำเสนอซื้อหลักทรัพย์
- ☐ สำเนาเอกสารที่เกี่ยวข้องกับการซื้อหุ้นหรือสินทรัพย์ เช่น สัญญาซื้อขาย เอกสารการประเมินราคา
- ☐ รายงานการประชุมคณะกรรมการบริหารหรือผู้ถือหุ้นครั้งที่มติให้รวมธุรกิจของผู้ประกอบธุรกิจแต่ละรายที่รวมธุรกิจหรือเอกสารหลักฐานที่แสดงความประสงค์จะรวมธุรกิจ
- ☐ รายละเอียดอื่น ๆ ที่เกี่ยวข้องกับการรวมธุรกิจ
- ☐ รายงานการประชุมประจำปีและงบการเงินปีล่าสุดที่ผู้สอบบัญชีให้การรับรองแล้วของผู้ประกอบธุรกิจแต่ละรายที่รวมธุรกิจย้อนหลัง 3 ปี
- ☐ สำเนาบัญชีรายชื่อผู้ถือหุ้นของผู้ประกอบธุรกิจแต่ละรายที่รวมธุรกิจทั้งก่อนและหลังการรวมธุรกิจ
- ☐ หนังสือมอบอำนาจให้ดำเนินการแทน (ถ้ามี)

ลายมือชื่อ ผู้ตรวจสอบเอกสาร

(.....)

ตำแหน่ง

วันที่ / /

บทที่ 5 ระยะเวลาการพิจารณาคำขอรวมกิจการ/ถือหุ้นไขว้

การพิจารณาคำขอและให้อนุญาตการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ตามมาตรา 60 แห่งพระราชบัญญัติการประกอบกิจการพลังงาน พ.ศ. 2550 นั้นเป็นการอนุญาตตามพระราชบัญญัติการอำนวยความสะดวกในการพิจารณาอนุญาตของทางราชการ พ.ศ. 2558 ดังนั้น สนง. กกพ. และ กกพ. ในฐานะผู้อนุญาตการรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้จึงมีหน้าที่ต้องจัดทำคู่มือสำหรับประชาชน ซึ่งจะต้องมีรายละเอียดเกี่ยวกับระยะเวลาในการพิจารณาอนุญาตและรายการเอกสารหรือหลักฐานที่ผู้ขออนุญาตจะต้องยื่นมาพร้อมกับคำขอ⁵⁸⁶

5.1 ระยะเวลาในการพิจารณาอนุญาตในกรณีที่ สนง. กกพ. เห็นว่าการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้แนวโน้มว่าจะไม่ส่งผลกระทบต่อการแข่งขัน ผู้ใช้พลังงาน และความมั่นคงทางพลังงาน และประโยชน์สาธารณะอื่นใด หรือเป็นกรณีที่เกี่ยวข้องกับบริษัทที่ล้มเหลว

ที่	ประเภทขั้นตอน	รายละเอียดของขั้นตอนการบริการ	ระยะเวลาให้บริการ	ส่วนงาน/หน่วยงานที่รับผิดชอบ	หมายเหตุ
1.	การตรวจสอบเอกสาร	ผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้แจ้งความประสงค์พร้อมด้วยเอกสารหรือหลักฐานประกอบคำขอและชำระค่าธรรมเนียมพิจารณาคำขออนุญาต	1 วัน	ฝ่ายควบรวมกิจการ	-
2.	การตรวจสอบเอกสาร	สนง. กกพ. อาจเรียกให้ผู้แจ้งความประสงค์มาชี้แจงหรือแสดงเอกสารหลักฐานเพิ่มเติม หรือผู้	15 วัน	ฝ่ายควบรวมกิจการ	-

⁵⁸⁶ พระราชบัญญัติการอำนวยความสะดวกในการพิจารณาอนุญาตของทางราชการ พ.ศ. 2558, มาตรา 7 วรรคหนึ่ง.

ที่	ประเภทขั้นตอน	รายละเอียดของขั้นตอนการบริการ	ระยะเวลาให้บริการ	ส่วนงาน/หน่วยงานที่รับผิดชอบ	หมายเหตุ
		โอนอาจขอยื่นแสดงเอกสารหลักฐานเพิ่มเติม			
3.	การพิจารณา	สนง. กกพ. ประกาศคำขอรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ในระบบเครือข่ายคอมพิวเตอร์ของสำนักงานและผู้รับใบอนุญาตที่ยื่นคำขอรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ตาม ข้อ 4 หรือ ข้อ 5 ของระเบียบนี้ ประกาศคำขอรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้ในสื่อออนไลน์ เพื่อให้ประชาชนและผู้ที่เกี่ยวข้องได้รับผลกระทบแสดงความคิดเห็น	15 วัน	ฝ่ายรวบรวมกิจการ	
4.	รวบรวมความคิดเห็น	สนง. กกพ. รวบรวมความเห็นเพื่อส่งให้ กกพ.	30 วันนับจากวันสิ้นสุดการรับฟังความคิดเห็น	ฝ่ายรวบรวมกิจการ	
5.	การพิจารณา	กกพ. พิจารณาคำขอรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้	30 วันนับจากวันที่ได้รับความเห็นจาก สนง. กกพ.	คณะกรรมการ	

ที่	ประเภทขั้นตอน	รายละเอียดของขั้นตอนการบริการ	ระยะเวลาให้บริการ	ส่วนงาน/หน่วยงานที่รับผิดชอบ	หมายเหตุ
6.	การลงนาม/ คณะกรรมการมีมติ	กกพ. รับรองรายงานการประชุม	7 วัน		
7.	การลงนาม/ คณะกรรมการมีมติ	สำนักงานมีหนังสือแจ้งผลการพิจารณา	3 วัน	ฝ่ายควบคุม กิจการ	(ภายใน 3 วันทำการนับจากวันที่คณะกรรมการรับรองรายงานการประชุม)

5.2 ระยะเวลาในการพิจารณาอนุญาตในกรณีที่ สนง. กกพ. เห็นว่าการรวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้
แนวโน้มว่าจะส่งผลกระทบต่อการแข่งขัน ผู้ใช้พลังงาน และความมั่นคงทางพลังงาน และประโยชน์
สาธารณะอื่นใด และไม่เป็นกรณีที่เกี่ยวข้องกับบริษัทที่ล้มเหลว

ที่	ประเภทขั้นตอน	รายละเอียดของขั้นตอนการบริการ	ระยะเวลาให้บริการ	ส่วนงาน/หน่วยงานที่รับผิดชอบ	หมายเหตุ
1.	การตรวจสอบเอกสาร	ผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะรวมกิจการหรือถือหุ้นไขว้แจ้งความประสงค์พร้อมด้วยเอกสารหรือหลักฐานประกอบคำขอและชำระค่าธรรมเนียมพิจารณาคำขออนุญาต	1 วัน	ฝ่ายควบคุม กิจการ	-

ที่	ประเภท ขั้นตอน	รายละเอียดของขั้นตอนการ บริการ	ระยะเวลา ให้บริการ	ส่วนงาน/ หน่วยงานที่ รับผิดชอบ	หมายเหตุ
2.	การตรวจสอบ เอกสาร	สนง. กกพ. อาจเรียกให้ผู้แจ้ง ความประสงค์มาชี้แจงหรือแสดง เอกสารหลักฐานเพิ่มเติม หรือผู้ โอนอาจขอยื่นแสดงเอกสาร หลักฐานเพิ่มเติม	15 วัน	ฝ่ายรวบรวม กิจการ	-
3.	การพิจารณา	สนง. กกพ. ประกาศคำขอ อนุญาตความประสงค์ในการรวม กิจการหรือการถือหุ้นไขว้ใน ระบบเครือข่ายคอมพิวเตอร์ของ สำนักงานและให้ผู้รับใบอนุญาตที่ ยื่นคำขอรวมกิจการหรือถือหุ้น ไขว้ตาม ข้อ 4 หรือ ข้อ 5 ของ ระเบียบนี้โอนประกาศคำขอรวม กิจการหรือถือหุ้นไขว้โอนสิทธิ ตามใบอนุญาตในสื่อออนไลน์	15 วัน	ฝ่ายรวบรวม กิจการและ	
4.	การจัดทำ รายงานการ ประเมินผล กระทบ	สนง. กกพ. รวบรวมความเห็น ของประชาชนและผู้ที่เกี่ยวข้องได้รับ ผลกระทบจากการประกาศคำขอ รวมกิจการหรือการถือหุ้นไขว้ และจัดทำรายงานการประเมินผล กระทบกรณีการรวมกิจการ	30 วันนับ แต่สิ้นสุด ระยะเวลา การรับฟัง ความ คิดเห็น	สนง. กกพ.	
5.	การพิจารณา	กกพ. พิจารณาคำขอ	30 วัน นับ แต่ได้รับ ความเห็น	ฝ่ายรวบรวม กิจการ	ถ้าการพิจารณา ยังไม่แล้วเสร็จ ให้คณะกรรมการ ขยายได้ไม่เกิน

ที่	ประเภท ขั้นตอน	รายละเอียดของขั้นตอนการ บริการ	ระยะเวลา ให้บริการ	ส่วนงาน/ หน่วยงานที่ รับผิดชอบ	หมายเหตุ
			จาก สนง. กกพ.		สองครั้ง ครั้งละ ไม่เกินสามสัปดาห์ ทำการ
6.	การพิจารณา	เจ้าหน้าที่จัดวาระนำเสนอ คณะกรรมการเพื่อพิจารณา อนุมัติ	9 วัน	ฝ่ายควบคุม กิจการ	
7.	การลงนาม/ คณะกรรมการ มีมติ	กกพ. รับรองรายงานการประชุม	7 วัน	ฝ่ายควบคุม กิจการ	
8.	การลงนาม/ คณะกรรมการ มีมติ	สำนักงานมีหนังสือแจ้งผลการ พิจารณา	3 วัน	ฝ่ายควบคุม กิจการ	(ภายใน 3 วันทำ การนับจากวันที่ คณะกรรมการ รับรองรายงาน การประชุม)