

เอกสารประกอบการรับฟังความคิดเห็นสาธารณะ
(ร่าง) ประกาศคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์
และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ

เรื่อง

มาตรการกำกับดูแลการรวมธุรกิจ
ในกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์

สำนักส่งเสริมการแข่งขันและกำกับดูแลกันเอง
สำนักงาน กสทช.

เมษายน ๒๕๖๑

เอกสารประกอบการรับฟังความคิดเห็นสาธารณะ

(ร่าง) ประกาศคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม
แห่งชาติ

เรื่อง

มาตรการกำกับดูแลการรวมธุรกิจในกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์

ส่วนที่

๑. เหตุผลและความจำเป็น ๓
๒. สาระสำคัญและการดำเนินการ..... ๖
๓. (ร่าง) ประกาศ กสทช. เรื่อง มาตรการกำกับดูแลการรวมธุรกิจในกิจการกระจายเสียงและ
กิจการโทรทัศน์..... ๑๒

ส่วนที่ ๑ เหตุผลและความจำเป็น

๑. เหตุผลและความจำเป็น

๑.๑ การควบรวมกิจการ (Merger and Acquisitions : M&A) เป็นวิธีการหนึ่งในการบริหารจัดการธุรกิจให้สามารถดำเนินกิจการต่อไปได้ โดยเฉพาะอย่างยิ่งกิจการโทรทัศน์ในช่วงระยะเวลาไม่กี่ปีที่ผ่านมา ซึ่งได้มีการเปลี่ยนแปลงเทคโนโลยีและรูปแบบการให้บริการไปอย่างรวดเร็ว ผู้ให้บริการจำเป็นต้องปรับตัว ปรับแผนกลยุทธ์ รวมถึงปรับโครงสร้างทางธุรกิจเพื่อเพิ่มความเข้มแข็งให้สามารถแข่งขันและประกอบกิจการต่อไปได้อย่างมีประสิทธิภาพ ผู้รับใบอนุญาตบางรายอาจมีความจำเป็นต้องหาพันธมิตรทางธุรกิจ มีการระดมทุนจากทั้งในและต่างประเทศ รวมถึงดำเนินการควบรวมกิจการกับผู้ประกอบการรายอื่น เพื่อเพิ่มศักยภาพหรือแก้ไขสถานการณ์ให้ธุรกิจสามารถดำเนินกิจการต่อไปและสามารถแข่งขันได้อย่างมีประสิทธิภาพ โดยการดำเนินการดังกล่าวก็จะต้องไม่ขัดต่อบทบัญญัติของกฎหมายและประกาศหลักเกณฑ์ต่างๆ ที่เกี่ยวข้อง จึงเป็นที่มาของการเสนอให้พิจารณาทบทวนประกาศหลักเกณฑ์เกณฑ์อันเกี่ยวเนื่องกับการควบรวมกิจการ เพื่อส่งเสริมให้อุตสาหกรรมสามารถดำเนินกิจการและประกอบธุรกิจได้อย่างมีประสิทธิภาพในสภาวะการแข่งขันที่ทวีความรุนแรงและเทคโนโลยีที่เปลี่ยนแปลงอย่างรวดเร็ว

๑.๒ นอกจากนี้ พระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม (ฉบับที่ ๒) พ.ศ. ๒๕๖๐ ได้มีการปรับปรุงกฎหมายให้สอดคล้องกับการพัฒนาระบบเทคโนโลยี รองรับการพัฒนาดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคม พร้อมทั้งกำหนดให้มี กสทช. เป็นคณะกรรมการชุดเดียวทำหน้าที่กำกับดูแลการประกอบกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม อย่างไรก็ดี ด้วย กสทช. มีประกาศอันเกี่ยวข้องกับการควบรวมกิจการ ๒ ฉบับ ได้แก่ ประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการการควบรวมและการถือหุ้นไขว้ในกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ (ประกาศ M&A กิจการโทรคมนาคมฯ) ฉบับหนึ่ง และประกาศคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ (กสทช.) เรื่อง การกำหนดลักษณะและมาตรการกำกับดูแลการควบรวมกิจการ การถือหุ้นไขว้ และการครอบงำกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ (ประกาศ M&A กิจการกระจายเสียงฯ) อีกฉบับหนึ่ง ซึ่งประกาศทั้งสองฉบับดังกล่าวมีรายละเอียดหลักเกณฑ์ขั้นตอนและเกณฑ์การพิจารณาที่แตกต่างกัน อันอาจก่อให้เกิดความไม่ชัดเจนหรือเป็นปัญหาในทางปฏิบัติ หากบริษัทที่จะเข้าควบรวมกิจการเป็นผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการโทรทัศน์ แต่ในขณะเดียวกันก็เป็นผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการโทรคมนาคมซึ่งอาจมีประเด็นที่จะต้องแจ้งหรือขออนุญาตตามประกาศ M&A ฉบับใดหรือจะต้องแจ้งตามประกาศ M&A ทั้งสองฉบับซึ่งมีรายละเอียดขั้นตอนที่แตกต่างกัน หรือหากเป็นกรณีผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการกระจายเสียงหรือโทรทัศน์ควบรวมกับผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการโทรคมนาคม ย่อมก่อให้เกิดช่องว่างของกฎหมายที่ทำให้ผู้รับใบอนุญาตดังกล่าวไม่ต้องแจ้งหรือขออนุญาตจาก กสทช. ด้วยเหตุที่ไม่เข้าตามเกณฑ์ของประกาศ M&A ทั้งสองฉบับ นอกจากนี้ ขั้นตอนในการขออนุญาตควบรวมกิจการและการถือหุ้นไขว้ตามประกาศ M&A ทั้งสองฉบับมีรายละเอียดขั้นตอนการขออนุญาตที่ก่อให้เกิดความยุ่งยากในทางปฏิบัติอันอาจเป็นเหตุให้ผู้รับใบอนุญาตมักจะหลีกเลี่ยงการขออนุญาตควบรวมกิจการ

ปัจจุบัน ประกาศ กสทช. เรื่อง มาตรการกำกับดูแลการรวมธุรกิจในการโทรคมนาคม ได้ประกาศลงราชกิจจานุเบกษา เมื่อวันที่ ๑๙ มกราคม ๒๕๖๑ โดยผ่อนปรนกฎเกณฑ์และลดภาระของผู้รับใบอนุญาตในการรวมธุรกิจ โดยได้แก้ไขในประเด็นหลักๆ ๓ ประการ ได้แก่ ๑) แยกหมวดนิยามศัพท์และพฤติกรรมให้ชัดเจน ๒) ปรับปรุงและลดขั้นตอนการดำเนินการการควบรวมกิจการ และ ๓) ตัดการกำกับดูแลการถือหุ้นไขว้ ออกจากข้อห้ามในประกาศ

๑.๓ พระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๕๑ ได้ผ่อนปรนเกณฑ์การควบรวมกิจการจากเดิมตามพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๔๒ มาตรา ๒๖ ซึ่งห้ามมิให้ผู้ประกอบธุรกิจกระทำการรวมธุรกิจอันอาจก่อให้เกิดการผูกขาดหรือความไม่เป็นธรรมในการแข่งขันเว้นแต่จะได้รับอนุญาตจากคณะกรรมการ เป็นผู้ประกอบธุรกิจที่กระทำการรวมธุรกิจอันอาจก่อให้เกิดการลดการแข่งขันอย่างมีนัยสำคัญในตลาดใดตลาดหนึ่งต้องแจ้งผลการรวมธุรกิจต่อคณะกรรมการภายในเจ็ดวันนับแต่วันที่รวมธุรกิจ หากเป็นการรวมธุรกิจอันอาจก่อให้เกิดการผูกขาดหรือการเป็นผู้ประกอบธุรกิจซึ่งมีอำนาจเหนือตลาดต้องได้รับอนุญาตจากคณะกรรมการ อีกทั้งยังได้กำหนดข้อยกเว้นของการขออนุญาตการรวมธุรกิจเพื่อปรับโครงสร้างภายในของผู้ประกอบธุรกิจที่มีความสัมพันธ์ทางนโยบายหรืออำนาจสั่งการ

สำนักงาน กสทช. โดยสำนักส่งเสริมการแข่งขันและกำกับดูแลกันเอง และคณะกรรมการส่งเสริมและกำกับการแข่งขันด้านกิจการกระจายเสียงและโทรทัศน์ จึงได้พิจารณาจัดทำแนวทางในการปรับปรุงแก้ไขประกาศฯ และจัดร่างประกาศ กสทช. เรื่อง มาตรการกำกับดูแลการรวมธุรกิจการกิจการกระจายเสียงและโทรทัศน์ โดยมุ่งหวังให้กระบวนการควบรวมกิจการสอดคล้องกับการหลอมรวมขององค์กรและเทคโนโลยี สอดรับกับหลักการสากล และสอดคล้องกับมาตรการกำกับดูแลการควบรวมกิจการโทรคมนาคม ตลอดจนลดความคลุมเครือและขั้นตอนที่ยุ่งยากซับซ้อนในการปฏิบัติ เพื่อส่งเสริมให้ธุรกิจสามารถประกอบกิจการต่อไปได้อย่างมีประสิทธิภาพภายใต้หลักการแข่งขันโดยเสรีและเป็นธรรม

ส่วนที่ ๒ สารสำคัญและการดำเนินการ

๒. สาระสำคัญและการดำเนินการ

จากหลักการและเหตุผลที่กล่าวมาข้างต้น สำนักงาน กสทช. จึงได้เสนอแนวทางในการปรับปรุงแก้ไขประกาศ M&A กิจกรรมกระจายเสียงฯ เพื่อให้เกิดความยืดหยุ่น ให้สอดคล้องกับร่างประกาศ M&A กิจกรรมโทรคมนาคม เท่าที่ไม่ขัดหรือแย้งกับลักษณะเฉพาะในการกำกับดูแลของแต่ละกิจการ เพื่อให้ง่ายต่อการติดตามผลกระทบในการแข่งขันที่เกิดขึ้นในอนาคต ตลอดจนอาจนำไปสู่การพิจารณาจัดทำร่างประกาศ M&A รวมกันเป็นฉบับเดียวกันต่อไป

ในการประชุมคณะกรรมการส่งเสริมและกำกับการแข่งขันด้านกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ ครั้งที่ ๖/๒๕๖๐ เมื่อวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๖๐ ได้พิจารณาแนวทางในการปรับปรุงแก้ไขประกาศฯ พร้อมทั้งมีมติให้สำนักงานฯ จัดประชุมรับฟังความคิดเห็นในวงจำกัด (Focus Group) ต่อแนวทางการปรับปรุงแก้ไขประกาศ กสทช. เรื่อง การกำหนดลักษณะและมาตรการกำกับดูแลการควบรวมกิจการ การถือหุ้นไขว้ และการครอบงำกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ เพื่อนำประเด็นความเห็นมาประกอบการพิจารณาปรับปรุงแก้ไขประกาศให้เหมาะสมยิ่งขึ้นต่อไป

การจัดประชุมรับฟังความคิดเห็นในวงจำกัด (Focus Group)

สำนักงานฯ โดยสำนักส่งเสริมการแข่งขันและกำกับดูแลกันเอง (สส.) ได้จัดประชุมรับฟังความคิดเห็นในวงจำกัด (Focus Group) ต่อ “แนวทางการปรับปรุงแก้ไขประกาศ กสทช. เรื่อง กำหนดลักษณะและมาตรการกำกับดูแลการควบรวมกิจการและการครอบงำกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์” เมื่อวันที่ ๒๐ กันยายน ๒๕๖๐ ณ หอประชุมชั้น ๑ อาคารหอประชุม สำนักงาน กสทช.

โดยที่ประชุม Focus Group ได้มีความเห็นต่อแนวทางการปรับแก้ไขประกาศฯ โดยสังเขป ดังนี้

- เห็นด้วยกับการผ่อนปรนกฎเกณฑ์ในการควบรวมกิจการให้มีความยืดหยุ่นมากขึ้น
- การควบรวมกิจการนั้น ไม่ควรต้องให้มีการจัดทำรายงานหรือขออนุญาตล่วงหน้า เนื่องจากไม่มีผู้ใดอยากจะเปิดเผยหรือประกาศล่วงหน้าถึง ๖๐ วัน เพราะอาจก่อให้เกิดประเด็นเรื่องรักษาความลับทางการค้าหรืออาจส่งผลกระทบต่อธุรกิจ
- เห็นว่าการแก้ไขประกาศ M&A เป็นการแก้ไขในส่วนของกระบวนการทางธุรการ แต่ยังไม่สามารถแก้ปัญหาให้แก่ผู้ประกอบการโทรทัศน์ในระบบดิจิทัลได้อย่างแท้จริง
- ประกาศ M&A กิจกรรมกระจายเสียงฯ ใช้คำว่า “การควบรวมกิจการ” ในขณะที่ประกาศ M&A ของทางโทรคมนาคมฉบับแก้ไขใช้คำว่า “การรวมธุรกิจ” หากนัยยะและเจตนารมณ์ไม่ต่างกัน จึงขอเสนอความเห็นให้ปรับคำของกิจกรรมกระจายเสียงฯ ให้เหมือนของกิจการโทรคมนาคม
- ประกาศ M&A กิจกรรมกระจายเสียงฯ เพิ่มคำนิยาม “บริษัทในเครือ” แต่ในส่วนประกาศ M&A โทรคมนาคมฯ มีการกำหนด บริษัทในกลุ่มและบริษัทในเครือ จึงเสนอให้ใช้ถ้อยคำที่เหมือนกัน
- เห็นด้วยกับการปรับลดขั้นตอนในการจัดทำรายงานก่อนดำเนินการควบรวมให้มีความกระชับ และไม่เป็นภาระต่อผู้รับใบอนุญาตเช่นเดียวกับของกิจการโทรคมนาคม ทั้งนี้ เห็นควรให้ตัดเรื่องเกณฑ์การรายงานทุก ๖ เดือน เป็นเวลา ๒ ปีภายหลังจากการควบรวมกิจการออก หรืออาจจะบ่งชี้ว่าหากเป็นกรณีที่มีการควบรวมที่ได้รับอนุญาตดังกล่าวมีแนวโน้มที่จะส่งผลกระทบต่อตลาด ควรกำหนดมาตรการเฉพาะให้จัดทำรายงานดังกล่าวเป็นเวลา ๒ ปี

แนวทางในการปรับปรุงแก้ไขประกาศ M&A กิจกรรมกระจายเสียงฯ

ภายหลังการประชุมรับฟังความคิดเห็นในวงจำกัด (Focus Group) คณะอนุกรรมการส่งเสริมและกำกับการแข่งขันฯ ครั้งที่ ๗/๒๕๖๐ เมื่อวันที่ ๙ ตุลาคม ๒๕๖๐ ได้พิจารณาแนวทางการปรับปรุงประกาศฯ พร้อมทั้งพิจารณาร่างประกาศฯ ฉบับปรับปรุงแก้ไข

โดยสรุปประเด็นสำคัญของแนวทางในการปรับปรุงแก้ไขประกาศ M&A กิจกรรมกระจายเสียงฯ พร้อมเหตุผลในการปรับปรุง ดังต่อไปนี้

	แนวทางการปรับปรุงแก้ไขประกาศ M&A กิจกรรมกระจายเสียงฯ	เหตุผล
(๑) อารัมภบท และ นิยาม	แก้ไขนิยาม จากคำว่า “การควบรวมกิจการ” เป็น “การรวมธุรกิจ”	เพื่อให้สอดคล้องกับประกาศ M&A กิจกรรมโทรคมนาคม และตามข้อเสนอจากที่ประชุม Focus Group
	ปรับแก้นิยาม “คณะกรรมการ” จากเดิมหมายถึง “กสท.” ให้หมายถึงความถึง กสทช.	เพื่อให้สอดคล้องกับ พ.ร.บ. องค์การจัดสรรคลื่นความถี่ฯ (ฉบับที่ ๒) พ.ศ. ๒๕๖๐
	ตัดนิยาม “การถือหุ้นไขว้กัน” ออกจากเกณฑ์ที่ต้องขออนุญาตตามประกาศ	เพื่อให้เกิดความอิสระในการเข้าถือหุ้นไขว้กัน หากกรณีดังกล่าวยังไม่เข้าเกณฑ์การรวมกิจการที่ต้องแจ้งหรือขออนุญาตตามประกาศฯ
	เพิ่มนิยาม “บริษัทในเครือ” และ “บริษัทในกลุ่ม”	เพื่อเป็นยกเว้นการขออนุญาต/รายงานล่วงหน้ากรณีมีการควบรวมกิจการระหว่างบริษัทในเครือ
	เพิ่มนิยาม “เลขาธิการ”	เพื่อรองรับการรายงานกรณีมีการรวมธุรกิจหรือควบรวมกิจการต่อเลขาธิการ
(๒) มาตรการกำกับดูแล	ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะรวมธุรกิจกับผู้รับใบอนุญาตรายอื่น ต้องรายงานต่อเลขาธิการไม่น้อยกว่า ๙๐ วันก่อนการดำเนินการ	ปรับแก้จาก “การขออนุญาต” เป็น “การรายงาน” สอดคล้องกับประกาศ M&A กิจกรรมโทรคมนาคม และเพื่อให้เกิดความยืดหยุ่น สอดคล้องกับสถานการณ์ในปัจจุบันที่ผู้ประกอบการโทรทัศน ต้องปรับตัวปรับโครงสร้างทางธุรกิจ และอาจจำเป็นต้องมีการระดมทุนเพื่อให้สามารถดำเนินการกิจการต่อไปได้

	แนวทางการปรับปรุงแก้ไขประกาศ M&A กิจกรรมกระจายเสียงฯ	เหตุผล
	ปรับเกณฑ์การรวมธุรกิจที่เข้าข่ายต้องดำเนินการตามประกาศฯ ซึ่งเดิมรวมถึงการรวมธุรกิจของ “ผู้มีอำนาจควบคุม บริษัทใหญ่ บริษัทย่อย หรือบริษัทร่วมของผู้รับใบอนุญาต” เป็นรวมถึง “ผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาต” เท่านั้น	เพื่อผ่อนปรนกฎเกณฑ์และสอดคล้องกับประกาศ M&A กิจกรรมโทรคมนาคมฯ
	ตัดข้อห้ามเกี่ยวกับการขออนุญาตการถือหุ้นไขว้กันออกจากประกาศ	เพื่อผ่อนปรนกฎเกณฑ์และสอดคล้องกับร่างประกาศ M&A กิจกรรมโทรคมนาคมฯ ฉบับแก้ไข
	แก้ไขกรณีเข้าช้อยกเว้น หากภายหลังรวมธุรกิจ มีสินทรัพย์ไม่เกิน ๘๐๐ ล้านบาท หรือจะได้รับสินทรัพย์ไม่เกิน ๕๐ ล้านบาท หรือรายได้ต่อปีไม่เกิน ๑๒๐ ล้านบาท ซึ่งเดิมผู้รับใบอนุญาตต้องทำรายงานแจ้งต่อสำนักงาน “ก่อนดำเนินการ” โดยแก้ไขเป็น “ภายใน ๗ วันหลังการดำเนินการ”	เพื่อให้สอดคล้องกับการแก้ไขประกาศ M&A กิจกรรมโทรคมนาคม (แต่วงเงินที่กำหนดแตกต่างกันเนื่องจากขนาดธุรกิจที่มีมูลค่าต่างกัน)
	เพิ่มเติมกรณีการรวมธุรกิจระหว่างบริษัทในเครือหรือบริษัทในกลุ่ม จากเดิมที่หากเข้าข่ายต้องขออนุญาต แก้ไขเป็น “ให้รายงานต่อเลขาธิการ ภายใน ๗ วันหลังจากดำเนินการ”	เพื่อให้สอดคล้องกับการแก้ไขประกาศ M&A กิจกรรมโทรคมนาคม โดยเฉพาะอย่างยิ่งการเปลี่ยนแปลงโครงสร้างภายในกลุ่มบริษัทเดียวกันที่ไม่มีผลกระทบต่อการแข่งขันอย่างมีนัยสำคัญ
	กรณีที่ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตเข้าซื้อหุ้นข้ามจุดร้อยละ ๑๐ ร้อยละ ๑๕ หรือร้อยละ ๒๐ ของจำนวนหุ้นทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น ให้ผู้รับใบอนุญาตรายงานต่อเลขาธิการภายใน ๗ วันหลังดำเนินการ	เพื่อให้สอดคล้องกับการแก้ไขประกาศ M&A กิจกรรมโทรคมนาคม ซึ่งอาศัยหลักการเดียวกับ พ.ร.บ. แข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ เพื่อเป็นการติดตามผลกระทบต่อการแข่งขัน

	แนวทางการปรับปรุงแก้ไขประกาศ M&A กิจกรรมกระจายเสียงฯ	เหตุผล
	ปรับปรุงแก้ไขเนื้อหาการรายงานการรวมธุรกิจ ให้มีความกระชับและไม่เป็นภาระเกินสมควรแก่ผู้รับใบอนุญาต	เพื่อให้สอดคล้องกับการแก้ไขประกาศ M&A กิจกรรมโทรคมนาคม
	หากคณะกรรมการเห็นว่าการรวมธุรกิจอาจส่งผลกระทบต่อการแข่งขัน อาจมีคำสั่งกำหนดมาตรการเฉพาะ หรือให้ผู้รับใบอนุญาตต้องจัดทำรายงานเสนอต่อสำนักงานทุก ๖ เดือน เป็นระยะเวลาไม่น้อยกว่า ๒ ปีหรือตามที่คณะกรรมการเห็นควร	เพื่อกำหนดมาตรการเฉพาะ หรือกำหนดให้มีการจัดทำรายงานภายหลังการรวมธุรกิจ เพื่อติดตามผลกระทบต่อการแข่งขัน และเป็นไปตามข้อเสนอจากประชุม Focus Group
(๓) การกำหนดเกณฑ์การพิจารณา	ปรับแก้หลักเกณฑ์พิจารณาว่าการรวมธุรกิจส่งผลกระทบต่อการแข่งขันหรือไม่ โดยปรับค่า HHI สำหรับการรวมธุรกิจในตลาดเดียวกัน (Horizontal Merger) (จากเดิมที่ใช้ทั้งเกณฑ์ค่า HHI ๑,๘๐๐ และ ๒,๕๐๐ + ค่า HHI/ส่วนแบ่งตลาดที่เพิ่มขึ้น) เป็นใช้เกณฑ์ค่า HHI เกินกว่า ๒,๕๐๐ และค่า HHI เพิ่มขึ้นเกินกว่า ๑๐๐	เพื่อเป็นการผ่อนปรนกฎเกณฑ์ และปรับให้สอดคล้องกับร่างแก้ไขประกาศ M&A กิจกรรมโทรคมนาคม ทั้งนี้ ประกาศ M&A กิจกรรมกระจายเสียงฯ ยังคงไว้ซึ่งเกณฑ์การพิจารณาการควบรวมกิจการในตลาดที่แตกต่างกันแต่มีความสัมพันธ์ในลักษณะห่วงโซ่การผลิตเดียวกัน (Vertical Merger) และการควบรวมกิจการในตลาดที่แตกต่างกัน (Conglomerate Merger)

แม้ว่าการปรับปรุงแก้ไขประกาศ M&A กิจกรรมกระจายเสียงฯ จะจัดทำขึ้นเพื่อให้สอดคล้องกับแนวปฏิบัติสากล และกฎหมายที่เกี่ยวข้องในปัจจุบัน โดยเฉพาะอย่างยิ่งเพื่อเป็นไปในทิศทางเดียวกันกับประกาศ M&A กิจกรรมโทรคมนาคม อย่างไรก็ตาม ปรากฏว่า ประกาศ M&A กิจกรรมกระจายเสียงฯ อาจไม่สามารถใช้เกณฑ์เดียวกันกับประกาศ M&A กิจกรรมโทรคมนาคมได้ทั้งหมด เนื่องจากยังคงมีความแตกต่างกันในมิติการกำกับดูแล การครอบงำทางความคิด ลักษณะและกฎหมายเฉพาะสำหรับการประกอบกิจการกระจายเสียงและโทรทัศน์ รวมถึงขนาดทางธุรกิจที่มีความแตกต่างกัน

โดยมีประเด็นสำคัญและเหตุผลที่ประกาศ M&A กิจกรรมกระจายเสียงฯ ยังต้องคงความแตกต่างจากประกาศ M&A กิจกรรมโทรคมนาคมฯ ไว้ ดังนี้

ประกาศ M&A โทรคมนาคม ปัจจุบัน	(ร่าง) ประกาศ M&A กระจายเสียงฯ	เหตุผลในการคงความแตกต่าง
ปรับนิยาม “ผู้มีอำนาจควบคุม” จากเดิมที่มีสิทธิออกเสียงไม่ว่าทางตรงหรืออ้อมเกินกว่าร้อยละ ๒๕ เป็นร้อยละ ๕๐	นิยามของ “ผู้มีอำนาจควบคุม” ยังคงสัดส่วนสิทธิออกไว้ที่เกินกว่าร้อยละ ๒๕ ตามเดิม	ประกาศ M&A กิจกรรมกระจายเสียงฯ อ้างอิงเกณฑ์ตามประกาศ กสท. เรื่อง การกำหนดบทนิยามในประกาศเกี่ยวกับการออกและเสนอขายหลักทรัพย์ ซึ่งออกโดยอาศัยอำนาจตาม พ.ร.บ. หลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. ๒๕๓๕ ประกอบกับเทียบเคียงกับเกณฑ์การพิจารณาการครอบงำโดยคนต่างด้าว ตาม พ.ร.บ. การประกอบกิจการโทรทัศน์ พ.ศ. ๒๕๕๑ ที่ห้ามต่างชาติถือหุ้นเกินกว่าร้อยละ ๒๕ ซึ่งเป็นการกำหนดที่เข้มงวดกว่ากิจการโทรคมนาคม
ประกาศ M&A โทรคมนาคม แก้ไขข้อยกเว้น หากภายหลังการรวมธุรกิจ จำนวนสินทรัพย์รวม/สินทรัพย์ที่ได้รับ/รายได้ต่อปี เป็น ๑๔,๐๐๐ ล้านบาท/๘๗๕ ล้านบาท/๒,๐๐๐ ล้านบาท (จากเดิมกำหนดไว้ที่ ๘๐๐ ล้านบาท/๕๐ ล้านบาท/๑๒๐ ล้านบาท)	ยังคงจำนวนสินทรัพย์รวม/สินทรัพย์ที่ได้รับ/รายได้ต่อปี ที่เข้าข้อยกเว้น ไว้ที่ ๘๐๐ ล้านบาท/๕๐ ล้านบาท/๑๒๐ ล้านบาทตามเดิม	เนื่องจากขนาดของธุรกิจและรายได้จากการประกอบกิจการที่มีความแตกต่างกัน
ประกาศ M&A โทรคมนาคมทั้งฉบับเดิมและฉบับปัจจุบันไม่มีหมวดที่ว่าด้วยการครอบงำโดยบุคคลผู้มีผลประโยชน์ร่วมกัน	ประกาศ M&A กระจายเสียงฯ ยังคงข้อความในหมวดที่ ๒ ว่าด้วยการครอบงำกิจการโดยบุคคลผู้มีผลประโยชน์ร่วมกันไว้	เพื่อป้องกันการครอบงำทั้งทางตรงและทางอ้อมโดยบุคคลผู้มีผลประโยชน์ร่วมกันของผู้รับใบอนุญาต ซึ่งอาจก่อให้เกิดการผูกขาด ลด หรือจำกัดการแข่งขัน ประกอบกับการกำกับดูแลกิจการกระจายเสียงและโทรทัศน์มีประเด็นเรื่องการครอบงำทางความคิด ซึ่งเพิ่มเติมจากการกำกับดูแลในกิจการโทรคมนาคม



(ร่าง)

ประกาศคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์

และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ

เรื่อง มาตรการกำกับดูแลการรวมธุรกิจในการกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์

โดยที่เป็นการสมควรให้มีหลักเกณฑ์การกำหนดลักษณะและมาตรการกำกับดูแลการรวมธุรกิจและการครอบงำกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ เพื่อป้องกันมิให้มีการกระทำอันเป็นการผูกขาด ลด หรือจำกัดการแข่งขันในการประกอบกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์หรือขัดขวางเสรีภาพในการรับรู้ข้อมูลข่าวสารหรือป้องกันการได้รับข้อมูลที่หลากหลายของประชาชน

อาศัยอำนาจตามความในมาตรา ๒๗ วรรคหนึ่ง (๑๑) (๑๗) และ (๒๔) แห่งพระราชบัญญัติองค์การจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ และมาตรา ๓๒ แห่งพระราชบัญญัติการประกอบกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ พ.ศ. ๒๕๕๑ คณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ จึงกำหนดลักษณะและมาตรการกำกับดูแลการรวมธุรกิจ และการครอบงำกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ ไว้ดังนี้

ข้อ ๑ ให้ยกเลิกประกาศคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ เรื่อง การกำหนดลักษณะและมาตรการกำกับดูแลการควบรวมกิจการ การถือหุ้นไขว้ และการครอบงำกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ และใช้ประกาศฉบับนี้แทน

ข้อ ๒ ในประกาศนี้

“ผู้รับใบอนุญาต” หมายความว่า ผู้ได้รับใบอนุญาตให้ประกอบกิจการกระจายเสียงหรือกิจการโทรทัศน์ ตามกฎหมายว่าด้วยการประกอบกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ และให้หมายความรวมถึงผู้ได้รับอนุญาต สัมปทาน หรือสัญญาให้ประกอบกิจการกระจายเสียงหรือกิจการโทรทัศน์จากส่วนราชการ รัฐวิสาหกิจ หรือหน่วยงานของรัฐที่ขอบด้วยกฎหมายอยู่ในวันที่กฎหมายว่าด้วยการประกอบกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ใช้บังคับ

“คณะกรรมการ” หมายความว่า คณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ

“เลขาธิการ” หมายความว่า เลขาธิการคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ

“สำนักงาน” หมายความว่า สำนักงานคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ

“ตลาดที่เกี่ยวข้อง” หมายความว่า ตลาดที่เกี่ยวข้องตามความในประกาศคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติว่าด้วยนิยามของตลาด และขอบเขตของตลาดที่เกี่ยวข้องในกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ และหลักเกณฑ์การพิจารณากำหนดผู้มีอำนาจเหนือตลาดอย่างมีนัยสำคัญ หรือตามที่คณะกรรมการเห็นสมควร

“การรวมธุรกิจ” หมายความว่า

(๑) การที่ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตรวมกับผู้รับใบอนุญาตรายอื่นหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นอันส่งผลให้สถานะของผู้รับใบอนุญาตรายหนึ่งคงอยู่และผู้รับใบอนุญาตอีกรายหนึ่งสิ้นสุดลง หรือเกิดเป็นนิติบุคคลใหม่ตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์หรือตามสัญญาร่วมค้า หรือ

(๒) การที่ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตเข้าซื้อสินทรัพย์ทั้งหมดหรือบางส่วนของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น หรือ

(๓) การที่ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตเข้าซื้อหุ้นตั้งแต่ร้อยละยี่สิบห้าขึ้นไปของจำนวนสิทธิออกเสียงทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น เพื่อควบคุมนโยบาย การบริหารกิจการ การอำนวยการ หรือการจัดการ

“การครอบงำกิจการ” หมายความว่า การมีอำนาจควบคุมกิจการหรือมีอิทธิพลต่อกิจการของผู้รับใบอนุญาตในการกำหนดนโยบายสำคัญหรือการบริหารงานของผู้รับใบอนุญาตในการประกอบกิจการกระจายเสียงหรือกิจการโทรทัศน์ ไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อม

“ผู้มีอำนาจควบคุม” หมายความว่า ผู้ถือหุ้นหรือบุคคลอื่นซึ่งโดยพฤติการณ์มีอิทธิพลต่อการกำหนดนโยบาย การจัดการ หรือการดำเนินงานของผู้รับใบอนุญาตอย่างมีนัยสำคัญ ไม่ว่าอิทธิพลดังกล่าวจะสืบเนื่องจากการเป็นผู้ถือหุ้น หรือได้รับมอบอำนาจตามสัญญาหรือการอื่นใดก็ตาม โดยเฉพาะอย่างยิ่งคือบุคคลที่เข้าลักษณะข้อใดข้อหนึ่ง ดังต่อไปนี้

(ก) บุคคลที่มีสิทธิออกเสียงไม่ว่าทางตรงหรือทางอ้อมเกินกว่าร้อยละ ๒๕ ของหุ้นที่มีสิทธิออกเสียงทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาต

(ข) บุคคลที่ตามพฤติการณ์สามารถควบคุมการแต่งตั้ง หรือถอดถอนกรรมการของผู้รับใบอนุญาตได้

(ค) บุคคลที่ตามพฤติการณ์สามารถควบคุมผู้ซึ่งรับผิดชอบในการกำหนดนโยบาย การจัดการ หรือการดำเนินงานของผู้รับใบอนุญาตให้ปฏิบัติตามคำสั่งของตนในการกำหนดนโยบายการจัดการหรือการดำเนินงานของบริษัท

(ง) บุคคลที่ตามพฤติการณ์มีการดำเนินงานในผู้รับใบอนุญาตหรือมีความรับผิดชอบในการดำเนินงานของผู้รับใบอนุญาตเยี่ยงกรรมการหรือผู้บริหาร รวมทั้งบุคคลที่มีตำแหน่งซึ่งมีอำนาจหน้าที่เช่นเดียวกับบุคคลดังกล่าวของผู้รับใบอนุญาต

“บริษัทใหญ่” หมายความว่า บริษัทที่มีลักษณะใดลักษณะหนึ่งดังนี้

(ก) บริษัทที่มีอำนาจควบคุมกิจการในผู้รับใบอนุญาต

(ข) บริษัทที่มีอำนาจควบคุมกิจการในบริษัทตาม (ก)

(ค) บริษัทที่มีอำนาจควบคุมกิจการในบริษัทตาม (ข) ต่อไปเป็นทอดๆ โดยเริ่มจากการมีอำนาจควบคุมกิจการในบริษัทตาม (ข)

ทั้งนี้ การมีอำนาจควบคุมกิจการตาม (ก) (ข) หรือ (ค) ให้นับรวมหุ้นที่ถือโดยผู้ที่เกี่ยวข้องด้วย

“บริษัทย่อย” หมายความว่า บริษัทที่มีลักษณะใดลักษณะหนึ่ง ดังนี้

(ก) บริษัทที่ผู้รับใบอนุญาตมีอำนาจควบคุมกิจการ

(ข) บริษัทที่บริษัทตาม (ก) มีอำนาจควบคุมกิจการ

(ค) บริษัทที่อยู่ภายใต้อำนาจควบคุมกิจการของบริษัทตาม (ข) ต่อไปเป็นทอดๆ โดยเริ่มจากการอยู่ภายใต้อำนาจควบคุมกิจการของบริษัทตาม (ข)

ทั้งนี้ การมีอำนาจควบคุมกิจการตาม (ก) (ข) หรือ (ค) ให้นับรวมหุ้นที่ถือโดยผู้ที่เกี่ยวข้องด้วย

“บริษัทร่วม” หมายความว่า บริษัทที่ผู้รับใบอนุญาตหรือบริษัทย่อยมีอำนาจในการมีส่วนร่วมตัดสินใจเกี่ยวกับนโยบายทางการเงินและการดำเนินงานของบริษัท แต่ไม่ถึงระดับที่จะมีอำนาจควบคุมนโยบายดังกล่าว และไม่ถือเป็นบริษัทย่อยหรือกิจการร่วม

ในกรณีที่ผู้รับใบอนุญาตหรือบริษัทย่อยถือหุ้นไม่ว่าโดยตรงหรือโดยอ้อมรวมกันตั้งแต่ร้อยละ ๒๕ แต่ไม่เกินร้อยละ ๕๐ ของจำนวนสิทธิออกเสียงทั้งหมดของบริษัทให้สันนิษฐานไว้ก่อนว่าผู้รับใบอนุญาตหรือบริษัทย่อยมีอำนาจในการมีส่วนร่วมตัดสินใจตามวรรคหนึ่ง เว้นแต่พิสูจน์ให้เห็นเป็นอย่างอื่น

ทั้งนี้ การถือหุ้นนี้ให้นับรวมหุ้นที่ถือโดยผู้ที่เกี่ยวข้องด้วย

“อำนาจควบคุมกิจการ” หมายความว่า การมีความสัมพันธ์ในลักษณะใดลักษณะหนึ่ง ดังนี้

(ก) การถือหุ้นที่มีสิทธิออกเสียงในบริษัทเกินกว่าร้อยละ ๕๐ ของจำนวนสิทธิออกเสียงทั้งหมดของบริษัทนั้น

(ข) การมีอำนาจควบคุมคะแนนเสียงส่วนใหญ่ในที่ประชุมผู้ถือหุ้นของบริษัทไม่ว่าโดยทางตรงหรือโดยอ้อม หรือไม่ว่าเพราะเหตุอื่นใด

(ค) การมีอำนาจควบคุมการแต่งตั้งหรือถอดถอนกรรมการตั้งแต่กึ่งหนึ่งของกรรมการทั้งหมดไม่ว่าโดยตรงหรือโดยอ้อม

“ผู้ที่เกี่ยวข้อง” หมายความว่า บุคคลหรือห้างหุ้นส่วนที่มีความสัมพันธ์กับบุคคลใดในลักษณะใดลักษณะหนึ่งดังนี้

(ก) คู่สมรสของผู้ถือหุ้นดังกล่าว

(ข) บุตรที่ยังไม่บรรลุนิติภาวะของผู้ถือหุ้นดังกล่าว

(ค) ห้างหุ้นส่วนสามัญซึ่งผู้ถือหุ้นดังกล่าว หรือบุคคลใน (ก) หรือ (ข) เป็นหุ้นส่วน

(ง) ห้างหุ้นส่วนจำกัดที่บุคคลดังกล่าวหรือบุคคลตาม (ก) หรือ (ข) เป็นหุ้นส่วนจำพวก ไม่จำกัดความรับผิด หรือเป็นหุ้นส่วนจำพวกจำกัดความรับผิดที่มีหุ้นรวมกันเกินกว่าร้อยละสามสิบของ หุ้นทั้งหมดของห้างหุ้นส่วนจำกัด

(จ) บริษัทจำกัด หรือบริษัทมหาชนจำกัด ของผู้ถือหุ้นดังกล่าว หรือบุคคลตาม (ก) หรือ (ข) หรือห้างหุ้นส่วนตาม (ค) หรือห้างหุ้นส่วนจำกัดตาม (ง) ถือหุ้นรวมกันเกินกว่าร้อยละ ๓๐ ของจำนวนหุ้น ที่จำหน่ายได้แล้วทั้งหมดของบริษัทนั้น

(ข) นิติบุคคลที่บุคคลดังกล่าวสามารถมีอำนาจในการจัดการในฐานะเป็นผู้แทนของนิติบุคคล

“ผู้ถือหุ้นรายใหญ่” หมายความว่า ผู้ถือหุ้นในผู้รับใบอนุญาตเกินกว่าร้อยละ ๑๐ ของจำนวน หุ้นที่มีสิทธิออกเสียงทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาต การถือหุ้นดังกล่าว ให้นับรวมหุ้นที่ถือโดยผู้ที่เกี่ยวข้องด้วย

“บริษัทในกลุ่ม” หมายความว่า บริษัทหรือห้างหุ้นส่วนนิติบุคคลตั้งแต่สองนิติบุคคลขึ้นไป ซึ่งมีความสัมพันธ์กันในลักษณะ ดังต่อไปนี้

(๑) ผู้ถือหุ้นหรือผู้เป็นหุ้นส่วนจำนวนตั้งแต่ร้อยละยี่สิบห้าแต่ไม่เกินกว่าร้อยละห้าสิบของ จำนวนผู้ถือหุ้นหรือผู้เป็นหุ้นส่วนในนิติบุคคลหนึ่งเป็นผู้ถือหุ้นหรือเป็นหุ้นส่วนจำนวนตั้งแต่ร้อยละยี่สิบห้า แต่ไม่เกินกว่าร้อยละห้าสิบของจำนวนผู้ถือหุ้นหรือผู้เป็นหุ้นส่วนในอีกนิติบุคคลหนึ่ง

(๒) ผู้ถือหุ้นหรือผู้เป็นหุ้นส่วนซึ่งถือหุ้นหรือเป็นหุ้นส่วนในนิติบุคคลหนึ่งมีมูลค่าตั้งแต่ร้อยละ ยี่สิบห้าแต่ไม่เกินกว่าร้อยละห้าสิบของทุนทั้งหมดถือหุ้นหรือเป็นหุ้นส่วนในอีกนิติบุคคลหนึ่งที่มีมูลค่าตั้งแต่ ร้อยละยี่สิบห้าแต่ไม่เกินกว่าร้อยละห้าสิบของทุนทั้งหมด

(๓) นิติบุคคลหนึ่งถือหุ้นหรือเป็นหุ้นส่วนในอีกนิติบุคคลหนึ่งตั้งแต่ร้อยละยี่สิบห้าแต่ไม่เกิน กว่าร้อยละห้าสิบของทุนทั้งหมดหรือของหุ้นที่ออกจำหน่ายแล้ว ในกรณีที่บริษัทแรกและ/หรือบริษัทในกลุ่ม บริษัทเดียวกันหรือหลายบริษัทหรือบริษัทแรกและ/หรือบริษัทในกลุ่มในลำดับขั้นแรกและ/หรือในขั้นต่อไป บริษัทเดียวหรือหลายบริษัทถือหุ้นของบริษัทใดมีจำนวนรวมกันตั้งแต่ร้อยละยี่สิบห้าแต่ไม่เกินกว่าร้อยละ ห้าสิบของหุ้นที่ออกจำหน่ายแล้ว ให้ถือว่าบริษัทนั้นเป็นบริษัทในกลุ่มของบริษัทแรกด้วย

(๔) บุคคลจำนวนตั้งแต่ร้อยละยี่สิบห้าแต่ไม่เกินกว่าร้อยละห้าสิบของจำนวนกรรมการหรือ ผู้เป็นหุ้นส่วนซึ่งมีส่วนร่วมตัดสินใจเกี่ยวกับนโยบายการดำเนินงานในนิติบุคคลหนึ่งเป็นกรรมการหรือเป็น ผู้เป็นหุ้นส่วนซึ่งมีส่วนร่วมตัดสินใจเกี่ยวกับนโยบายการดำเนินงานในอีกนิติบุคคลหนึ่ง

(๕) มีผู้ถือหุ้นหรือผู้เป็นหุ้นส่วนในขั้นแรกและหรือในขั้นต่อไปเป็นนิติบุคคลเดียวกัน โดย ทุนตั้งแต่ร้อยละยี่สิบห้าแต่ไม่เกินกว่าร้อยละห้าสิบของแต่ละนิติบุคคลเป็นของนิติบุคคลนั้น

“บริษัทในเครือ” หมายความว่า บริษัทหรือห้างหุ้นส่วนนิติบุคคลตั้งแต่สองนิติบุคคลขึ้นไป ซึ่งมีความสัมพันธ์กันในลักษณะดังต่อไปนี้

(๑) ผู้ถือหุ้นหรือผู้เป็นหุ้นส่วนเกินกว่ากึ่งจำนวนผู้ถือหุ้นหรือผู้เป็นหุ้นส่วนในนิติบุคคลหนึ่ง เป็นผู้ถือหุ้นหรือเป็นหุ้นส่วนเกินกว่ากึ่งจำนวนผู้ถือหุ้นหรือผู้เป็นหุ้นส่วนในอีกนิติบุคคลหนึ่ง

(๒) ผู้ถือหุ้นหรือผู้เป็นหุ้นส่วนซึ่งถือหุ้นหรือเป็นหุ้นส่วนในนิติบุคคลหนึ่งมีมูลค่าเกินกว่าร้อยละห้าสิบของทุนทั้งหมดถือหุ้นหรือเป็นหุ้นส่วนในอีกนิติบุคคลหนึ่งที่มีมูลค่าเกินกว่าร้อยละห้าสิบของทุนทั้งหมด

(๓) นิติบุคคลหนึ่งถือหุ้นหรือเป็นหุ้นส่วนในอีกนิติบุคคลหนึ่งเกินกว่าร้อยละห้าสิบของทุนทั้งหมด หรือของหุ้นที่ออกจำหน่ายแล้ว ในกรณีที่บริษัทแรกและ/หรือบริษัทในเครือบริษัทเดียวกันหรือหลายบริษัท หรือบริษัทแรกและ/หรือบริษัทในเครือในลำดับขั้นแรกและ/หรือในขั้นต่อไป บริษัทเดียวหรือหลายบริษัทถือหุ้นของบริษัทใดมีจำนวนรวมกันเกินกว่าร้อยละห้าสิบของหุ้นที่ออกจำหน่ายแล้ว ให้ถือว่าบริษัทนั้นเป็นบริษัทในเครือของบริษัทแรกด้วย

(๔) บุคคลเกินกว่ากึ่งจำนวนกรรมการหรือผู้เป็นหุ้นส่วนซึ่งมีอำนาจจัดการในนิติบุคคลหนึ่งเป็นกรรมการหรือเป็นผู้เป็นหุ้นส่วนซึ่งมีอำนาจจัดการในอีกนิติบุคคลหนึ่ง

(๕) บริษัทหนึ่งมีอำนาจควบคุมเกี่ยวกับการแต่งตั้งและถอดถอนกรรมการซึ่งมีอำนาจจัดการทั้งหมด หรือโดยส่วนใหญ่ของอีกบริษัทหนึ่ง

(๖) นิติบุคคลใดจะอยู่ในเครือกับบุคคลอื่นเมื่อนิติบุคคลนั้นควบคุมหรือถูกควบคุมโดยบุคคลอื่นนั้น “ถูกควบคุม” หมายความว่า ถูกควบคุมโดยบุคคลของสมาชิกหากบุคคลนั้นมีอำนาจในการเสนอชื่อกรรมการส่วนใหญ่ หรือเป็นผู้มีอำนาจโดยถูกต้องตามกฎหมายในการกำกับดำเนินการของบริษัท หรือเมื่อทั้งสองฝ่ายถูกควบคุมโดยบุคคลเดียวกัน

หมวด ๑

หลักเกณฑ์การรายงานการรวมธุรกิจ

ข้อ ๓ ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้ที่มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะทำการรวมธุรกิจตามข้อ ๔ ต้องมีโครงสร้างการถือหุ้นที่ชัดเจน สะท้อนอำนาจในการควบคุมและส่วนได้เสียของผู้ถือหุ้นอย่างชัดเจน

ข้อ ๔ ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้ที่มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะทำการรวมธุรกิจกับผู้รับใบอนุญาตรายอื่นต้องรายงานต่อเลขาธิการไม่น้อยกว่าเก้าสิบวันก่อนการดำเนินการ ดังต่อไปนี้

๔.๑ การรวมธุรกิจในลักษณะที่ผู้รับใบอนุญาตรวมกับผู้รับใบอนุญาตรายอื่นอันส่งผลให้สถานะการเป็นนิติบุคคลของผู้รับใบอนุญาตรายหนึ่งคงอยู่และผู้รับใบอนุญาตอีกรายหนึ่งสิ้นสุดลง หรือก่อให้เกิดนิติบุคคลใหม่ขึ้นตามกฎหมาย หรือ

๔.๒ การทำสัญญาซื้อขายสินทรัพย์ ในกรณีที่มีการรวมธุรกิจโดยผู้รับใบอนุญาตเข้าซื้อสินทรัพย์ทั้งหมดหรือบางส่วนเกินกว่าร้อยละ ๒๕ ของสินทรัพย์ทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น หรือ

๔.๓ การทำสัญญาซื้อขายหุ้น ในกรณีที่มีการรวมธุรกิจโดยผู้รับใบอนุญาตเข้าซื้อหุ้นทั้งหมดหรือบางส่วนของจำนวนหุ้นทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นเพื่อเข้าควบคุมนโยบายการบริหารกิจการหรือการบริหารธุรกิจของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น ในลักษณะใดลักษณะหนึ่ง ดังต่อไปนี้

(๑) การเข้าซื้อโดยตรง ซึ่งเป็นการเข้าถือครองหุ้นของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น อย่างน้อยร้อยละ ๒๕ ของจำนวนหุ้นทั้งหมดซึ่งให้นับรวมจำนวนหุ้นที่ถือโดยผู้ที่เกี่ยวข้อง

(๒) การเข้าไปถือครองหุ้นโดยทางอ้อมผ่านนิติบุคคลอื่นที่ถูกถือหุ้นกันเป็นทอดๆ โดยการถือหุ้นในแต่ละทอดเกินกว่าร้อยละ ๕๐ ของจำนวนหุ้นทั้งหมดของนิติบุคคลที่ถูกถือหุ้นในทอดนั้นๆ การถือหุ้นดังกล่าวให้นับรวมจำนวนหุ้นที่ถือโดยผู้ที่เกี่ยวข้อง

(๓) การเข้าควบคุมกิจการโดยผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตเข้าถือครองหุ้นไม่ถึงร้อยละ ๒๕ ของหุ้นทั้งหมด แต่ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตมีอำนาจควบคุมกิจการโดยตรงหรือผ่านการถือหุ้นนิติบุคคลอื่นเป็นทอด

เว้นแต่ในกรณีที่ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตสามารถแสดงได้ว่า ภายหลังการรวมธุรกิจ สินทรัพย์ของผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตจะไม่เกิน ๘๐๐ ล้านบาท หรือจะได้รับสินทรัพย์จากผู้รับใบอนุญาตรายอื่นที่มีมูลค่าไม่เกิน ๕๐ ล้านบาท หรือรายได้ต่อปีของผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตจะไม่เกิน ๑๒๐ ล้านบาท ให้ผู้รับใบอนุญาตรายงานต่อเลขาธิการภายใน ๗ วันหลังการดำเนินการ

ข้อ ๕ การรวมธุรกิจระหว่างผู้รับใบอนุญาตที่เป็นบริษัทในกลุ่มหรือบริษัทในเครือเดียวกัน หรือการรวมธุรกิจระหว่างผู้มีอำนาจควบคุมกับผู้รับใบอนุญาตที่เป็นบริษัทในกลุ่มหรือบริษัทในเครือเดียวกัน ให้ผู้รับใบอนุญาตรายงานต่อเลขาธิการภายใน ๗ วันหลังการดำเนินการ

ข้อ ๖ กรณีที่ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตเข้าซื้อหุ้นข้ามจุดร้อยละสิบ ร้อยละสิบห้า หรือร้อยละยี่สิบของจำนวนหุ้นทั้งหมดของผู้รับใบอนุญาตรายอื่น ให้ผู้รับใบอนุญาตรายงานต่อเลขาธิการภายใน ๗ วันหลังการดำเนินการ

ข้อ ๗ การรายงานการรวมธุรกิจ ที่ยื่นต่อสำนักงานตามข้อ ๔ วรรคหนึ่ง ต้องประกอบด้วย เนื้อหา ดังนี้

๗.๑ เหตุผล ความจำเป็น และความเหมาะสมในการรวมธุรกิจ

๗.๒ แผนการในการรวมธุรกิจ

๗.๓ รายละเอียดเกี่ยวกับสถานะของผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะรวมธุรกิจ และผู้รับใบอนุญาตรายอื่นที่ถูกรวมธุรกิจ โดยรายละเอียดดังกล่าวอย่างน้อยต้องประกอบด้วยโครงสร้างผู้ถือหุ้นและสิทธิออกเสียง รายได้จากการประกอบกิจการ

๗.๔ รายละเอียดเกี่ยวกับสภาพตลาด ซึ่งประกอบด้วยระดับการผูกขาดในตลาด ส่วนแบ่งตลาดที่เกี่ยวข้องก่อนและหลังรวมธุรกิจ สภาพของคู่แข่งในตลาด และสภาพของผู้ให้บริการ

๗.๕ การวิเคราะห์ผลกระทบว่าการรวมธุรกิจจะส่งผลในแง่ลบต่อการแข่งขันหรือไม่

๗.๖ การวิเคราะห์อุปสรรคการเข้าสู่ตลาดที่เกี่ยวข้องหลังจากการรวมธุรกิจ

๗.๗ การประเมินประสิทธิภาพของตลาดที่เกี่ยวข้องภายหลังจากการรวมธุรกิจ

ทั้งนี้ แนวทางในการพิจารณาผลกระทบของการรวมธุรกิจที่มีผลต่อระดับการแข่งขันในตลาด และการเป็นผู้มีอำนาจเหนือตลาดให้เป็นไปตามที่กำหนดในภาคผนวกแนบท้ายประกาศนี้

ข้อ ๘ การรายงานการรวมธุรกิจ ที่ยื่นต่อสำนักงานตามข้อ ๔ วรรคสอง ข้อ ๕ และข้อ ๖ ต้องประกอบด้วยเนื้อหา ดังนี้

๘.๑ ระบุถึงเหตุผล ความจำเป็นและความเหมาะสมในการรวมธุรกิจ

๘.๒ รายละเอียดเกี่ยวกับผู้รับใบอนุญาตหรือผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาตซึ่งประกอบด้วย โครงสร้างกรรมการและผู้ถือหุ้นทั้งก่อนและหลังการเปลี่ยนแปลง สิทธิออกเสียง รายได้จากการประกอบกิจการ ส่วนแบ่งตลาดที่เกี่ยวข้องก่อนและหลังรวมธุรกิจ

ข้อ ๙ หลังจากสำนักงานได้รายงานตามข้อ ๗ หรือข้อ ๘ แล้วแต่กรณี พร้อมเอกสารหลักฐาน ครบถ้วนแล้ว ให้สำนักงานพิจารณาคำขอและจัดทำความเห็นเสนอต่อคณะกรรมการเพื่อพิจารณาภายในสามสิบวัน ทั้งนี้ สำนักงานอาจขอคำปรึกษาหรือความเห็นจากผู้เชี่ยวชาญหรือคณะกรรมการซึ่งได้รับการแต่งตั้งตามประกาศคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ว่าด้วยหลักเกณฑ์การพิจารณาและกำหนดมาตรการเฉพาะเพื่อแก้ไขผลที่เกิดจากพฤติกรรมอันเป็นการผูกขาดหรือก่อให้เกิดความไม่เป็นธรรมในการแข่งขันในกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์

ในกรณีที่ไม่สามารถดำเนินการได้ภายในระยะเวลาที่กำหนด ให้สำนักงานจัดทำคำขอขยายระยะเวลาในการดำเนินการต่อคณะกรรมการ ทั้งนี้ การขอขยายระยะเวลาให้กระทำได้ไม่เกินสองครั้ง ครั้งละไม่เกินสิบห้าวัน

หากคณะกรรมการพิจารณาเห็นว่าการรวมธุรกิจของผู้รับใบอนุญาตตามวรรคหนึ่งเป็นการกระทำหรือมีพฤติกรรมอันอาจก่อให้เกิดการผูกขาดหรือลดหรือจำกัดการแข่งขัน หรือก่อให้เกิดความไม่เป็นธรรมในการแข่งขันในการประกอบกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ คณะกรรมการอาจมีคำสั่งกำหนดมาตรการเฉพาะตามความเหมาะสมแล้วแต่กรณี

ข้อ ๑๐ ในกรณีที่คณะกรรมการพิจารณาแล้วเห็นว่าการรวมธุรกิจอาจส่งผลกระทบต่อการแข่งขันในตลาด อาจมีคำสั่งให้ผู้รับใบอนุญาตต้องจัดทำรายงานเสนอต่อสำนักงานทุกหกเดือน เป็นระยะเวลาไม่น้อยกว่าสองปีหรือตามที่คณะกรรมการเห็นควร โดยรายงานประกอบด้วย

๑๐.๑ การวิเคราะห์การเปลี่ยนแปลงในระดับการแข่งขันในตลาดที่เกี่ยวข้อง ส่วนแบ่งตลาดของผู้รับใบอนุญาตแต่ละราย รายได้จากการประกอบกิจการ และการเข้าสู่ตลาดของผู้ประกอบการรายใหม่

๑๐.๒ การวิเคราะห์การเปลี่ยนแปลงของผลประกอบการทางการเงิน โครงสร้างการถือหุ้น รายชื่อผู้ถือหุ้น และรายชื่อกรรมการผู้มีสิทธิออกเสียง

หมวด ๒

การครอบงำกิจการโดยบุคคลผู้ที่มีผลประโยชน์ร่วมกัน

ข้อ ๑๑ ห้ามมิให้ผู้รับใบอนุญาตกระทำการในลักษณะครอบงำกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ทางธุรกิจทั้งทางตรงและทางอ้อมโดยบุคคลผู้ที่มีผลประโยชน์ร่วมกันอันอาจส่งผลให้เกิดการผูกขาด ลด หรือจำกัดการแข่งขันในกิจการกระจายเสียงหรือกิจการโทรทัศน์หรืออันเป็นการฝ่าฝืนข้อห้ามตามประกาศนี้

“บุคคลผู้ที่มีผลประโยชน์ร่วมกัน” ตามวรรคแรก หมายความว่ารวมถึง บุคคลธรรมดาและนิติบุคคลที่เกี่ยวข้องกับผู้รับใบอนุญาต อันได้แก่

- (๑) บริษัทใหญ่ของผู้รับใบอนุญาต
- (๒) บริษัทย่อยของผู้รับใบอนุญาต
- (๓) บริษัทร่วมของผู้รับใบอนุญาต
- (๔) ผู้ถือหุ้นรายใหญ่ของผู้รับใบอนุญาต
- (๕) ผู้มีอำนาจควบคุมของผู้รับใบอนุญาต

ข้อ ๑๒ ในกรณีที่มีเหตุอันควรสงสัยหรือได้รับการร้องเรียนว่าผู้รับใบอนุญาตกระทำการฝ่าฝืนข้อห้ามตามประกาศนี้ คณะกรรมการอาจสั่งให้สำนักงานดำเนินการไต่สวนข้อเท็จจริงหรือมอบหมายให้คณะอนุกรรมการเฉพาะกิจทำหน้าที่ไต่สวนตามกระบวนการที่กำหนดไว้ในประกาศคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ว่าด้วยหลักเกณฑ์การพิจารณาและกำหนดมาตรการเฉพาะเพื่อแก้ไขผลที่เกิดจากพฤติกรรมอันเป็นการผูกขาดหรือก่อให้เกิดความไม่เป็นธรรมในการแข่งขันในกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์

ข้อ ๑๓ ในการพิจารณารายงานการรวมธุรกิจ สำนักงานมีอำนาจเรียกให้ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้ที่เกี่ยวข้องมาชี้แจงหรือส่งข้อมูลรายละเอียดเกี่ยวกับโครงสร้างผู้ถือหุ้น ความสัมพันธ์ระหว่างผู้ถือหุ้น และเอกสารอื่นที่เกี่ยวข้องตามที่เห็นสมควร

ข้อ ๑๔ หลักเกณฑ์ตามประกาศนี้ไม่ใช้บังคับกับสิทธิประกอบกิจการของส่วนราชการ รัฐวิสาหกิจ และหน่วยงานของรัฐที่ประกอบกิจการกระจายเสียงหรือกิจการโทรทัศน์อยู่ก่อนวันที่กฎหมายว่าด้วยการประกอบกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ใช้บังคับ รวมทั้งไม่กระทบสิทธิของผู้ได้รับอนุญาต สัมปทานหรือสัญญาจากส่วนราชการ รัฐวิสาหกิจ หรือหน่วยงานอื่นของรัฐที่ชอบด้วยกฎหมายด้วยจนกว่าการอนุญาต สัมปทาน หรือสัญญาจะสิ้นสุดลง

ข้อ ๑๕ ประกาศนี้ให้ใช้บังคับตั้งแต่วันถัดจากวันประกาศในราชกิจจานุเบกษาเป็นต้นไป

ประกาศ ณ วันที่

พ.ศ.

()

ประธานกรรมการกิจการกระจายเสียง
กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ

ภาคผนวก

แนวทางการพิจารณาวัตถุประสงค์ในการรวมธุรกิจ

ข้อ ๑ ในกรณีการรวมธุรกิจในตลาดเดียวกัน (Horizontal Merger) การพิจารณาจากผลกระทบของการรวมธุรกิจที่มีต่อระดับการแข่งขันในตลาด และการเกิดมีผู้มีอำนาจเหนือตลาด ให้ใช้วิธีการวัดประเมนแบบ Herfindahl-Hirschman Index (HHI) เป็นหลัก โดยหลังจากการรวมธุรกิจหากค่า HHI เกินกว่า ๒,๕๐๐ และค่า HHI เพิ่มขึ้นเกินกว่า ๑๐๐ อาจชี้ให้เห็นได้ว่าการรวมธุรกิจนั้นเข้าข่ายการครอบงำตลาด

ทั้งนี้ การคำนวณค่า HHI ภายหลังการรวมธุรกิจที่เกิดจากการพิจารณาส่วนแบ่งตลาดของผู้รับใบอนุญาตที่ประสงค์จะรวมธุรกิจกันรวมกัน ให้คำนวณเสมือนเป็นผู้รับใบอนุญาตรายเดียว สำหรับกรณีการรวมธุรกิจของผู้รับใบอนุญาตในตลาดเดียวกัน

ข้อ ๒ ในกรณีการรวมธุรกิจในตลาดที่แตกต่างกันแต่มีความสัมพันธ์กัน (Vertical Merger) ในลักษณะมีการผลิตในห่วงโซ่การผลิตเดียวกัน (Vertical supply chain) การพิจารณาจากผลกระทบของการรวมธุรกิจที่มีต่อระดับการแข่งขันในตลาดและการเกิดมีผู้มีอำนาจเหนือตลาดประกอบไปด้วย

๒.๑ หลังการรวมธุรกิจในแนวดิ่ง ส่งผลให้ผู้ประกอบการคู่แข่งในตลาดค้าปลีกมีความยากลำบากในการหาปัจจัยการผลิตที่จำเป็นหรือยากลำบากในการเข้าใช้เครือข่ายกระจายเสียงและโทรทัศน์ หรือมีต้นทุนที่สูงในการเข้าใช้เครือข่าย

๒.๒ ผลของการรวมธุรกิจทำให้การแข่งขันในตลาดค้าส่งลดต่ำลง ผู้ประกอบการค้าส่งรายอื่นขาดช่องทางในการกระจายสินค้าของตนในตลาดค้าปลีก

ข้อ ๓ ในกรณีการรวมธุรกิจในตลาดแตกต่างกัน (Conglomerate Merger) การพิจารณาจากผลกระทบของการรวมธุรกิจที่มีนัยสำคัญต่อระดับการแข่งขันในตลาด และการเกิดมีผู้มีอำนาจเหนือตลาด ใช้วิธีการวัดประเมนตามแนวทางดังต่อไปนี้

๓.๑ การเพิ่มขึ้นของการกระจุกตัวและส่วนแบ่งทางการตลาด

๓.๒ วิเคราะห์ผลของการรวมธุรกิจที่มีต่อการกีดกันการเข้าตลาด

๓.๓ วิเคราะห์ผลของการรวมธุรกิจที่มีต่อการลดลงของการแข่งขันในตลาด

๓.๔ วิเคราะห์ผลของการรวมธุรกิจที่มีต่อการจำกัดทางเลือกของผู้ใช้บริการในตลาดที่เกี่ยวข้อง

๓.๕ วิเคราะห์ผลของการรวมธุรกิจที่มีต่อการเพิ่มขึ้นของราคาค่าบริการ และราคาค่าโฆษณา และที่มีผลต่อกำไร