

คำชี้แจง

1. ข้อสอบอัตนัยกฎหมาย 1 ภายใต้งานนี้ ดังนี้

- อ. รับข้อมูลโจทย์ จากผู้รับการอบรมจาก PC center เท่านั้น (ไม่รับข้อมูลโจทย์จากแหล่งอื่น ๆ)
- การจัดทำโจทย์+เฉลยภายใน 24 ชั่วโมง นับแต่วันที่สอบ ซึ่งข้อมูลที่ได้รับอาจไม่ครบถ้วนหรือคลาดเคลื่อนได้
- อ. จึงจำเป็นต้องปรับแต่งข้อมูลบางส่วน ทั้งนี้ เพื่อให้ได้ประเด็นโจทย์สำหรับเป็นแนวทางในรุ่นต่อไป
- ถ้าหากข้อมูลโจทย์เปลี่ยนแปลง คำตอบจะต้องเปลี่ยนแปลงไปตามโจทย์ด้วย

2. ดังนั้น แนวการเฉลยข้อสอบครั้งนี้ จึงไม่จำเป็นต้องเหมือนกับแนวการเฉลย จากแหล่งอื่นๆ

ข้อ 1

การประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว (3/66)

- บริษัทจำกัด จัดตั้งขึ้นในประเทศไทย ทุนจดทะเบียนชำระแล้ว 100 ล้านบาท
- ผู้ถือหุ้นทั้งหมดประกอบด้วยบุคคลธรรมดาสัญชาติจีน และนิติบุคคลที่จัดตั้งขึ้นในประเทศจีน
- บริษัทฯ ประกอบธุรกิจผลิตเครื่องผลิตไฟฟ้าพลังงานแสงอาทิตย์ (Solar cell) และขายให้แก่ตัวแทนจำหน่ายในประเทศไทย
- ในกรณีที่บริษัทฯ มีปัญหาเรื่องจำนวนการผลิตไม่เพียงพอ บริษัทฯ จะจ้างให้ผู้ประกอบการรายอื่นๆ เป็นผู้ผลิตและส่งมอบให้บริษัทฯ เพื่อให้บริษัทฯ มีสินค้านำไปขายให้แก่ตัวแทนจำหน่ายในประเทศไทย
- นอกจากนี้ บริษัทฯ ยังรับจ้างผลิตเครื่องผลิตไฟฟ้าพลังงานแสงอาทิตย์ (Solar cell) ตามรูปแบบความต้องการของลูกค้า เช่น โรงพยาบาล โรงแรม อีกด้วย
- ต่อมา บริษัทฯ ประสบปัญหาสภาพคล่องจากโรคระบาดโควิด บริษัทฯ จึงได้กู้ยืมเงินจำนวนหนึ่งจากลูกค้า
- ต่อมา บริษัทฯ ได้ทำสัญญาให้บริการทางวิศวกรรมออกแบบระบบไฟฟ้า ให้กับ การไฟฟ้านครหลวง

คำถาม

- บริษัทฯ ประกอบธุรกิจใดบ้าง และจะต้องขออนุญาตประกอบธุรกิจในธุรกิจใดบ้าง (5 คะแนน)
- บริษัทฯ จะต้อง มีทุนขั้นต่ำในแต่ละธุรกิจเท่าใด และบริษัทฯ จะต้อง มีทุนขั้นต่ำรวมเท่าใด (5 คะแนน)

ก) กฎหมายที่เกี่ยวข้อง

- พรบ. การประกอบธุรกิจของคนต่างด้าวฯ ม.4-ม.8+บัญชี 3 (21)+ม.14
- กฎกระทรวงทุนขั้นต่ำ และกฎกระทรวงกำหนดธุรกิจบริการที่ไม่ต้องขออนุญาตในการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว

ข) แนวคำตอบ

1. บริษัทฯ ประกอบธุรกิจใดบ้าง และจะต้องขออนุญาตประกอบธุรกิจในธุรกิจใดบ้าง

บริษัทฯ จะต้อง มีทุนขั้นต่ำในแต่ละธุรกิจเท่าใด

1.1 ธุรกิจผลิตเครื่องผลิตไฟฟ้าพลังงานแสงอาทิตย์ (Solar cell)

- เป็นธุรกิจนอกบัญชีทำฯ ไม่ต้องขออนุญาตในการประกอบธุรกิจ
- จะต้องจัดให้มีทุนขั้นต่ำ ไม่น้อยกว่า 2 ล้านบาท

1.2 ธุรกิจขายส่งเครื่องผลิตไฟฟ้าพลังงานแสงอาทิตย์ (Solar cell) ให้แก่ตัวแทนจำหน่ายในประเทศไทย

โดยแยกพิจารณา 2 แนวทาง ดังนี้

1.2.1 การผลิตขึ้นเอง และขายส่งในประเทศไทย (คำวินิจฉัยฯ)

- เป็นธุรกิจนอกบัญชีทำฯ ไม่ต้องขออนุญาตในการประกอบธุรกิจ
- จะต้องจัดให้มีทุนขั้นต่ำ ไม่น้อยกว่า 2 ล้านบาท

1.2.2 การจ้างให้ผู้อื่นเป็นผู้ผลิต และขายส่งในประเทศไทย

- เป็นธุรกิจขายส่งในบัญชี 3(15) จะต้องขออนุญาตในการประกอบธุรกิจจาก อธิบดีกรมพัฒนาธุรกิจการค้า โดยความเห็นชอบของคณะกรรมการการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว
- จะต้องจัดให้มีทุนขั้นต่ำไม่น้อยกว่า 25% ของค่าเฉลี่ยต่อปีของประมาณการรายจ่ายในการประกอบธุรกิจเป็นเวลา 3 ปี แต่ต้องไม่น้อยกว่า 3 ล้านบาท

1.3 ธุรกิจรับจ้างผลิตเครื่องผลิตไฟฟ้าพลังงานแสงอาทิตย์ (Solar cell) ตามรูปแบบความต้องการของลูกค้า

- เป็นธุรกิจบริการอื่นในบัญชี 3(21) จะต้องขออนุญาตในการประกอบธุรกิจจาก อธิบดีกรมฯ โดยความเห็นชอบของคณะกรรมการการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว
- จะต้องจัดให้มีทุนขั้นต่ำไม่น้อยกว่า 25% ของค่าเฉลี่ยต่อปีของประมาณการรายจ่ายในการประกอบธุรกิจเป็นเวลา 3 ปี แต่ต้องไม่น้อยกว่า 3 ล้านบาท

1.4 การที่บริษัทฯ ได้กู้ยืมเงินจำนวนหนึ่งจากลูกค้า

- ไม่จัดเป็นการประกอบธุรกิจ

1.5 การที่บริษัทฯ ได้ทำสัญญาให้บริการทางวิศวกรรมออกแบบระบบไฟฟ้า ให้กับ การไฟฟ้านครหลวง

- เป็นธุรกิจบริการในบัญชี 3(9) จะต้องขออนุญาตในการประกอบธุรกิจจาก อธิบดีกรมฯ โดยความเห็นชอบของคณะกรรมการการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว
- จะต้องจัดให้มีทุนขั้นต่ำไม่น้อยกว่า 25% ของค่าเฉลี่ยต่อปีของประมาณการรายจ่ายในการประกอบธุรกิจเป็นเวลา 3 ปี แต่ต้องไม่น้อยกว่า 3 ล้านบาท

หมายเหตุข้อ 1.5

- ไม่จัดเป็นธุรกิจบริการอื่นในบัญชี 3(21) ที่ได้รับยกเว้นโดยกฎกระทรวงกำหนดธุรกิจบริการที่ไม่ต้องขออนุญาตฯ ในกรณีการประกอบธุรกิจบริการอื่นที่มี รัฐวิสาหกิจตามกฎหมายว่าด้วยวิธีการงบประมาณ เป็นคู่สัญญา
- เนื่องจาก เป็นธุรกิจบริการเฉพาะ ที่กำหนดไว้ในบัญชี 3(9) แล้ว

2. บริษัทฯ จะต้องมีทุนขั้นต่ำรวมเท่าใด

- เนื่องจาก ทุนขั้นต่ำของคนต่างด้าวที่ประกอบธุรกิจนอกบัญชีทำฯ ที่ไม่ต้องขออนุญาตนั้น กฎหมายไม่บังคับในแต่ละธุรกิจ
- ดังนั้น บริษัทฯ จะต้องมีทุนขั้นต่ำสำหรับการประกอบธุรกิจในประเทศไทย ไม่น้อยกว่า 11 ล้านบาท (2+3+3+3)

โดย

อ.ภูมิชาย นิลกำแหง

PC center

www.tuecpa.com

ข้อ 2

การบัญชี (3/66)

-บริษัท XYZ จำกัด จดทะเบียนจัดตั้งในประเทศไทยเมื่อวันที่ 2 ธ.ค.X1 ทุนจดทะเบียนชำระแล้ว 10 ล้านบาท โดยมีนิติบุคคลประเทศสิงคโปร์ถือหุ้น 50%

-บริษัทฯ มีที่ตั้งสำนักงานใหญ่ ที่กรุงเทพมหานคร

-บริษัทฯ นำเข้าเสื้อผ้าแฟชั่น กระเป๋า รองเท้า เพื่อมาจำหน่ายในประเทศไทย

-บริษัทฯ ได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจเมื่อวันที่ 14 ก.พ.X2

-ต่อมา บริษัทฯ ได้ขยายธุรกิจโดยสร้างโกดังเก็บสินค้าที่จังหวัดอยุธยา มีพนักงานประจำดูแลจัดทำบัญชีสินค้า และขายสินค้าให้แก่ลูกค้า ณ โกดัง โดยเริ่มประกอบกิจการตั้งแต่วันที่ 17 ก.ค.X2

-ในรอบบัญชีที่ผ่านมา บริษัทฯ มีรายได้รวม 20 ล้านบาท มีสินทรัพย์รวม 20 ล้านบาท

คำถาม

-ให้อธิบายพร้อมอ้างหลักกฎหมายประกอบ ดังนี้

1. บริษัทฯ จะต้องปิดงบการเงินรอบแรก ภายในวันที่เท่าใด (2 คะแนน)
2. โกดังเก็บสินค้า เป็นผู้มีหน้าที่จัดทำบัญชีหรือไม่ จะต้องปิดบัญชีรอบแรกเมื่อใด และในรอบถัดไปเมื่อใด (2 คะแนน)
3. ผู้ทำบัญชีของบริษัทฯ จะต้องมียุทธศาสตร์การศึกษาทางบัญชีระดับใด (2 คะแนน)
4. บริษัทฯ ต้องเปิดเผยรายการใดบ้าง ในหมายเหตุประกอบงบการเงิน (2 คะแนน)
5. บริษัทฯ จะต้องยื่นงบการเงินต่อกรมพัฒนาธุรกิจการค้า ภายในวันใด (2 คะแนน)

ก กฎหมายที่เกี่ยวข้อง

-พรบ.การบัญชีฯ ม.8+ม.9+ม.10+ม.11+ม.19

-ประกาศฯ เรื่องกำหนดคุณสมบัติและเงื่อนไขของการเป็นผู้ทำบัญชีฯ

ข แนวคำตอบ

1. บริษัทฯ จะต้องปิดงบการเงินรอบแรก ภายในวันที่เท่าใด

-บริษัทฯ เริ่มจัดทำบัญชีในวันที่ได้รับการจดทะเบียนจัดตั้งเป็นบริษัทจำกัด คือวันที่ 2 ธ.ค.X1

-ดังนั้นบริษัทฯ จะต้องปิดงบการเงินรอบแรกภายในวันที่ 1 ธ.ค.X2

2. โกดังเก็บสินค้า เป็นผู้มีหน้าที่จัดทำบัญชีหรือไม่ จะต้องปิดบัญชีรอบแรกเมื่อใด และในรอบถัดไปเมื่อใด

-โกดังเก็บสินค้าที่จังหวัดอยุธยา มีพนักงานประจำดูแลจัดทำบัญชีสินค้า และขายสินค้าให้แก่ลูกค้า ณ โกดัง

-โกดังเก็บสินค้า จึงเป็นกิจการสาขาของบริษัทฯ ที่กฎหมายกำหนดให้ผู้มีหน้าที่รับผิดชอบในการจัดการธุรกิจสาขานั้น เป็นผู้ที่มีหน้าที่จัดทำบัญชี โดยจะต้องปิดบัญชีทั้งในรอบแรก และในรอบถัดๆ ไปพร้อมกับสำนักงานใหญ่

3. ผู้ทำบัญชีของบริษัทฯ จะต้องมียุทธศาสตร์การศึกษาทางบัญชีระดับใด

-บริษัทฯ มีทุนจดทะเบียน 10 ล้านบาท

-ในรอบบัญชีที่ผ่านมา บริษัทฯ มีสินทรัพย์รวม 20 ล้านบาท และมีรายได้รวม 20 ล้านบาท

-บริษัทฯ ไม่ถือเป็นกิจการขนาดเล็กตามที่กฎหมายกำหนด กล่าวคือ กิจการขนาดเล็กจะต้องมีทุนจดทะเบียนไม่เกิน 5 ล้านบาท สินทรัพย์รวมไม่เกิน 30 ล้านบาท และมีรายได้รวมไม่เกิน 30 ล้านบาท

-ดังนั้น ผู้ทำบัญชีของบริษัทฯ จะต้องมียุทธศาสตร์การศึกษาทางบัญชีระดับปริญญาตรีขึ้นไป

4. บริษัทฯ ต้องเปิดเผยรายการใดบ้าง ในหมายเหตุประกอบงบการเงิน

- เนื่องจากบริษัทฯ มีนิติบุคคลประเทศสิงคโปร์ถือหุ้น 50% บริษัทฯ จึงมีสถานะเป็นคนต่างด้าวที่ได้รับอนุญาตประกอบธุรกิจในประเทศไทย
- ดังนั้น บริษัทฯ จะต้องเปิดเผยข้อมูลเพิ่มเติมในหมายเหตุประกอบงบการเงิน เกี่ยวกับรายการ ดังนี้
 - +ลักษณะการประกอบธุรกิจ และรายการทุนขั้นต่ำ แยกตามประเภทธุรกิจ
 - +รายได้และค่าใช้จ่าย แยกตามประเภทธุรกิจ

5. บริษัทฯ จะต้องยื่นงบการเงินต่อกรมพัฒนาธุรกิจการค้า (สำนักกลางบัญชี) ภายในวันใด

- บริษัทฯ จะต้องยื่นงบการเงินต่อกรมพัฒนาธุรกิจการค้า (สำนักกลางบัญชี) ภายใน 1 เดือน นับแต่วันที่ผู้ถือหุ้นมีมติอนุมัติงบการเงิน
- ดังนั้น ถ้าหากบริษัทฯ จัดประชุมผู้ถือหุ้นเพื่ออนุมัติงบการเงินอย่างช้าที่สุดภายใน 4 เดือน นับแต่วันปิดงบการเงิน กล่าวคือจัดประชุมและอนุมัติฯ ในวันที่ 1 เม.ย. X3
- บริษัทฯ จะต้องยื่นงบการเงินต่อกรมพัฒนาธุรกิจการค้า (สำนักกลางบัญชี) ภายในวันที่ 1 พ.ค. X3

โดย

อ.ภูมิชาย นิลกำแหง

PC center

www.tuecpa.com

ข้อ 3

หุ้นส่วน-บริษัทจำกัด (3/66)

1. ปพพ. บรรพ 3 ลักษณะ 22 หุ้นส่วนและบริษัท “ห้างหุ้นส่วนจดทะเบียน” และ “บริษัทจำกัด” จะจัดตั้งขึ้นได้อย่างไรบ้าง (5 คะแนน)

2. การชำระบัญชีบริษัทจำกัด (5 คะแนน)

-ในกรณีที่บริษัทฯ ได้ประกาศและมีหนังสือถึงเจ้าหนี้เพื่อให้เจ้าหนี้ทั้งหลายขอรับชำระหนี้แล้ว แต่มีเจ้าหนี้รายหนึ่งไม่ได้ขอรับชำระหนี้ แม้บริษัทฯ ได้พยายามหาตัวเจ้าหนี้รายนี้แล้วก็ไม่พบตัว

-บริษัทฯ จึงยังไม่ได้ชำระหนี้รายนี้

-เมื่อที่ประชุมผู้ถือหุ้นอนุมัติเสร็จการชำระบัญชี ผู้ชำระบัญชี จึงได้ไปดำเนินการเพื่อขอจดทะเบียนเสร็จการชำระบัญชีต่อนายทะเบียนตามกฎหมาย

-แต่ปรากฏว่าเจ้าหนี้รายดังกล่าว ได้นำหลักฐานมาขอรับชำระหนี้กับผู้ชำระบัญชีในภายหลัง

-ถ้าหาก ผู้ชำระบัญชี จะชำระหนี้ให้แก่เจ้าหนี้รายนี้จากทรัพย์สินส่วนตัวของผู้ชำระบัญชีเองแทนบริษัทฯ

คำถาม

2.1 ผู้ชำระบัญชี ปฏิบัติหน้าที่เป็นไปตามหลักกฎหมายบริษัทจำกัดหรือไม่ เพราะเหตุใด

2.2 นายทะเบียน จะรับจดทะเบียนเสร็จการชำระบัญชีได้หรือไม่ เพราะเหตุใด

□ กฎหมายที่เกี่ยวข้อง

-ปพพ. ม.1064+ม.1078+ม.1111+ม.1250+ม.1264

□ แนวคำตอบ

1. ปพพ. บรรพ 3 ลักษณะ 22 หุ้นส่วนและบริษัท “ห้างหุ้นส่วนจดทะเบียน” และ “บริษัทจำกัด” จะจัดตั้งขึ้นได้อย่างไรบ้าง

1.1 การจัดตั้งห้างหุ้นส่วนจดทะเบียน

-ห้างหุ้นส่วนสามัญ จะจดทะเบียนเป็นนิติบุคคลก็ได้

-การจดทะเบียนจัดตั้งห้างหุ้นส่วนสามัญเป็นนิติบุคคลนั้น บุคคลธรรมดาตั้งแต่ 2 คนขึ้นไปร่วมกันจัดตั้งเป็นห้างหุ้นส่วนจดทะเบียน โดยการไปจดทะเบียนจัดตั้งต่อนายทะเบียน

-ซึ่งจะต้องมีรายการจดทะเบียนอย่างน้อยตามที่กฎหมายกำหนด เช่น

+ชื่อห้างหุ้นส่วน

+วัตถุประสงค์ของห้างหุ้นส่วน

+ที่ตั้งสำนักงานใหญ่และสาขา (ถ้ามี)

+ผู้เป็นหุ้นส่วน และหุ้นส่วนผู้จัดการ

+ตราสำคัญของห้างหุ้นส่วน

-เมื่อนายทะเบียนรับจดทะเบียนห้างหุ้นส่วนแล้ว ห้างหุ้นส่วนนั้น จะมีสถานะเป็นนิติบุคคล ในรูปแบบของห้างหุ้นส่วนจดทะเบียน หรือในรูปแบบของห้างหุ้นส่วนจำกัด ก็ได้แล้วแต่กรณี

1.2 การจัดตั้งเป็น บริษัทจำกัด ทำได้ 2 รูปแบบ

1.2.1 การจัดตั้งบริษัทจำกัด โดยบุคคลธรรมดา

-บุคคลธรรมดาตั้งแต่ 2 คนขึ้นไปร่วมกันจัดตั้งเป็นบริษัทจำกัด โดยการไปจดทะเบียนจัดตั้งต่อนายทะเบียน

-ผู้เริ่มจัดตั้งบริษัทจำกัด จะต้องดำเนินการต่างๆ ให้ครบถ้วนตามที่กฎหมายกำหนดเสียก่อน เช่น

- +จุดทะเบียนหนังสือบริคณห์สนธิ โดยระบุนายการสำคัญตามที่กฎหมายกำหนด เช่น ชื่อบริษัทที่ตั้งสำนักงาน วัตถุประสงค์ จำนวนหุ้นและมูลค่าหุ้น เป็นต้น
- +จัดให้มีผู้จองหุ้นครบตามจำนวนที่ระบุในหนังสือบริคณห์สนธิ
- +ประชุมจัดตั้งบริษัท
- +ผู้เริ่มจัดตั้งมอบภาระงานให้แก่กรรมการบริษัท
- +กรรมการเรียกเก็บเงินค่าหุ้นจากผู้จองหุ้น
- กรรมการบริษัท นำรายการข้อตกลงต่างๆ ในการประชุมจัดตั้งบริษัท ไปจดทะเบียนจัดตั้งบริษัท ซึ่งจะต้องไปจดทะเบียนจัดตั้งบริษัทภายใน 3 เดือน นับแต่วันที่ประชุมจัดตั้งบริษัทเสร็จสิ้น
- เมื่อนายทะเบียนรับจดทะเบียน บริษัทจำกัดจะมีสถานะเป็นนิติบุคคลตามกฎหมาย

1.2.1 การจัดตั้งเป็น บริษัทจำกัด โดยการแปรสภาพจากห้างหุ้นส่วนจดทะเบียน

- บริษัทจำกัด อาจตั้งขึ้นด้วยการแปรสภาพมาจาก ห้างหุ้นส่วนจดทะเบียน
- โดยมีขั้นตอนในการแปรสภาพ ห้างหุ้นส่วนจดทะเบียน เป็นบริษัทจำกัด โดยสรุปดังนี้
 - +ผู้เป็นหุ้นส่วนทุกคนให้ความยินยอม
 - +โฆษณาใน นสพ. ท้องที่ และมีหนังสือแจ้งเจ้าหน้าที่ให้คัดค้านภายใน 30 วัน นับแต่วันที่บอกกล่าว
 - +ถ้ามีการคัดค้าน จะแปรสภาพไม่ได้จนกว่าชำระหนี้ หรือให้ประกันหนี้้นั้น แล้ว
 - +ผู้เป็นหุ้นส่วนทุกคนประชุมเพื่อดำเนินการในเรื่องการแปรสภาพเป็นบริษัทจำกัด โดยให้นำบทบัญญัติเกี่ยวกับบริษัทจำกัด มาใช้บังคับโดยอนุโลม
 - +กรรมการบริษัท ต้องจดทะเบียนการแปรสภาพบริษัทต่อนายทะเบียน ภายใน 14 วัน นับแต่วันที่ประชุมแปรสภาพเสร็จสิ้น
 - +เมื่อนายทะเบียน ได้รับจดทะเบียนการแปรสภาพแล้ว ให้ห้างเดิมหมดสภาพการเป็นห้างฯ โดยแปรสภาพเป็นบริษัทจำกัด
 - +ซึ่ง บริษัทฯ ย่อมได้ไปทั้งทรัพย์สิน หนี้ สิทธิและความรับผิดชอบของห้างฯ

2. การชำระบัญชีบริษัทจำกัด

2.1 ผู้ชำระบัญชี ปฏิบัติหน้าที่เป็นไปตามหลักกฎหมายบริษัทจำกัดหรือไม่ เพราะเหตุใด

- ผู้ชำระบัญชี มีหน้าที่ประการหนึ่ง คือการจัดการใช้หนี้ให้แก่เจ้าหนี้ของบริษัทฯ โดยการบอกกล่าวว่าบริษัทนั้นได้เลิกกันแล้ว และให้ผู้เป็นเจ้าหนี้ยื่นคำทวงหนี้ให้แก่ผู้ชำระบัญชี
- ถ้าหาก เจ้าหนี้ไม่ได้ยื่นขอรับชำระหนี้ ผู้ชำระบัญชีจะต้องวางเงินตามจำนวนหนี้ให้แก่เจ้าหนี้ โดยการวางทรัพย์ด้วยวิธีการที่กฎหมายกำหนด ทรัพย์สินที่เหลือจึงจะจัดการเฉลี่ยคืนให้แก่ผู้ถือหุ้นของบริษัทฯ ต่อไป
- ดังนั้น การที่ผู้ชำระบัญชี จะชำระหนี้ให้แก่เจ้าหนี้รายนี้จากทรัพย์สินส่วนตัวของผู้ชำระบัญชีเองแทนบริษัทฯ โดยที่บริษัทฯ ไม่รับรู้ และผู้ถือหุ้นยังคงได้รับเงินหรือทรัพย์สินคืนไป ทั้งที่ยังไม่ได้หักหนี้ที่จะต้องชำระแก่เจ้าหนี้ นั้น ผู้ชำระบัญชี จึงปฏิบัติหน้าที่ไม่เป็นไปตามหลักกฎหมายบริษัทจำกัด

2.2 นายทะเบียน จะรับจดทะเบียนเสร็จการชำระบัญชีได้หรือไม่ เพราะเหตุใด

- นายทะเบียนหุ้นส่วน-บริษัท มีหน้าที่และเป็นผู้ควบคุมให้ห้างหุ้นส่วน-บริษัทจำกัด ปฏิบัติให้เป็นไปตามหลักกฎหมายหุ้นส่วน-บริษัท

- การที่ผู้ชำระบัญชีไม่ได้วางทรัพย์เพื่อชำระหนี้ให้แก่เจ้าหนี้ และการที่ผู้ชำระบัญชี จะชำระหนี้ให้แก่เจ้าหนี้ จากทรัพย์สินส่วนตัวของผู้ชำระบัญชีเองแทนบริษัท โดยที่บริษัท ไม่รับรู้ และผู้ถือหุ้นยังคงได้รับเงินหรือทรัพย์สินคืนไป ทั้งที่ยังไม่ได้หักหนี้ที่ต้องชำระแก่เจ้าหนี้ นั้น จึงไม่ถูกต้องและไม่เป็นไปตามหลักกฎหมาย
- ดังนั้น นายทะเบียน จะต้องไม่รับจดทะเบียนเสร็จการชำระบัญชี โดยให้ผู้ชำระบัญชีไปดำเนินการให้ถูกต้องตามหลักกฎหมาย ต่อไป

โดย

อ.ภูมิชาย นิลกำแหง

PC center

www.tuecpa.com

อ.ภูมิชาย นิลกำแหง www.tuecpa.com

ข้อ 4

บริษัทมหาชนจำกัด (3/66)

บริษัท AA จำกัด (มหาชน)

-ที่ประชุมผู้ถือหุ้นมีมติ ดังนี้

-ให้บริษัทฯ ออกหุ้นกู้เสนอขายต่อประชาชน โดยกำหนดให้สิทธิออกเสียงในหุ้นกู้ 1 หุ้น ต่อ 1 เสียง และให้หุ้นกู้มีสิทธิได้รับเงินปันผล เช่นเดียวกับหุ้นสามัญ

คำถาม

1. การเสนอขายหุ้นกู้ต่อประชาชน

- 1.1 บริษัทฯ จะสามารถเสนอขายหุ้นกู้ต่อประชาชน ได้หรือไม่ (2.5 คะแนน)
- 1.2 หุ้นกูดังกล่าว จะได้รับสิทธิต่างๆ ตามมติของที่ประชุมผู้ถือหุ้น ได้หรือไม่ เพราะเหตุใด (2.5 คะแนน)

2. การเลิกบริษัทฯ

- 2.1 บริษัทฯ มีกรณีใดบ้าง ที่ต้องเลิก (2.5 คะแนน)
- 2.2 ในกรณีที่ผู้ถือหุ้น จะร้องขอให้ศาลสั่งเลิกบริษัทมหาชนจำกัด จะต้องทำอย่างไร (2.5 คะแนน)

□ กฎหมายที่เกี่ยวข้อง

-พรบ.บมจ. ม.145+ม.154+155

□ แนวคำตอบ

1. การเสนอขายหุ้นกู้ต่อประชาชน

1.1 บริษัทฯ จะสามารถเสนอขายหุ้นกู้ต่อประชาชน ได้หรือไม่

- บริษัทฯ จะออกหุ้นกู้ได้ โดยมติของผู้ถือหุ้นไม่น้อยกว่า 3 ใน 4 ของผู้ถือหุ้นที่มาประชุม และมีสิทธิออกเสียง
- แต่การที่บริษัทฯ จะเสนอขายหุ้นกู้ให้แก่ประชาชนในวงกว้าง นั้น

บริษัทฯ จะต้องปฏิบัติตามหลักเกณฑ์ที่กำหนดไว้ในกฎหมายหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์

1.2 หุ้นกูดังกล่าว จะได้รับสิทธิต่างๆ ตามมติของที่ประชุมผู้ถือหุ้น ได้หรือไม่ เพราะเหตุใด

- หุ้นกู้ ไม่ใช่หุ้นสามัญ หรือหุ้นบุริมสิทธิ
- หุ้นกู้ เป็นตราสารแห่งหนี้ โดยแบ่งเป็นหน่วยแต่ละหน่วยมีมูลค่าเท่ากันและกำหนดประโยชน์ตอบแทนไว้เป็นการล่วงหน้าในอัตราเท่ากันทุกหน่วย โดยบริษัทออกให้แก่ผู้ให้กู้ยืมเงินหรือผู้ซื้อ
- หุ้นกู้ จึงไม่อาจมีสิทธิออกเสียงในหุ้นกู้ 1 หุ้น ต่อ 1 เสียง และให้หุ้นกู้มีสิทธิได้รับเงินปันผล เช่นเดียวกับหุ้นสามัญ ได้
- ดังนั้น หุ้นกูดังกล่าว จึงไม่อาจได้รับสิทธิต่างๆ ตามมติของที่ประชุมผู้ถือหุ้น ได้

หมายเหตุข้อ 1.2

- แต่อย่างไรก็ตาม หุ้นกู้ อาจกำหนดให้เป็นหุ้นกู้ ที่มีสิทธิแปลงสภาพเป็นหุ้นสามัญได้ตามเงื่อนไขที่บริษัทฯ ผู้ออกหุ้นกู้ได้กำหนดไว้
- ซึ่งเมื่อแปลงสภาพเป็นหุ้นสามัญแล้ว ก็จะมีสิทธิเช่นเดียวกับหุ้นสามัญทุกประการ

2. การเลิกบริษัทฯ

2.1 บริษัทฯ มีกรณีที่ต้องเลิก 3 กรณี ดังนี้

- ที่ประชุมผู้ถือหุ้น มีมติให้เลิกด้วยคะแนนเสียงไม่น้อยกว่า 3 ใน 4 ของผู้ถือหุ้นที่มาประชุม และมีสิทธิออกเสียง
- เมื่อบริษัทล้มละลาย

-เมื่อศาลมีคำสั่งถึงที่สุดให้เลิก

2.2 ในกรณีที่ผู้ถือหุ้น จะร้องขอให้ศาลสั่งเลิกบริษัทมหาชนจำกัด จะต้องดำเนินการดังนี้

-จะต้องมีเหตุที่จะร้องขอให้ศาลสั่งเลิก ด้วยเหตุใดเหตุหนึ่ง ดังนี้

+ผู้เริ่มจัดตั้ง ฝ่าฝืนการประชุมจัดตั้งบริษัท การจัดทำรายงานการจัดตั้งบริษัท หรือคณะกรรมการ ฝ่าฝืนการชำระเงินค่าหุ้น การจัดทำบัญชีผู้ถือหุ้น หรือการจดทะเบียนบริษัท

+ถ้าผู้ถือหุ้นลดน้อยลงเหลือไม่ถึง 15 คน

+กิจการของบริษัททำไปจะมีแต่ขาดทุน และไม่มีหวังจะฟื้นตัวได้อีก

-ผู้ถือหุ้น ที่จะร้องขอให้ศาลสั่งเลิกจะต้องมีจำนวนหุ้นรวมกันไม่น้อยกว่า 1 ใน 10 ของจำนวนหุ้นที่ขายได้

-ยื่นคำร้องขอต่อศาล เพื่อให้ศาลพิจารณาสั่งเลิกบริษัทฯ ต่อไป

โดย

อ.ภูมิชาย นิลกำแหง

PC center

www.tuecpa.com

ข้อ 5

หลักทรัพย์ (3/66)

-บริษัท A จำกัด (มหาชน) เป็นบริษัทจดทะเบียน

-บริษัท ได้มีการเจรจากับนักลงทุนต่างชาติที่จะเข้าซื้อหุ้นของบริษัท โดยจะขอเข้ามาทำ due diligence ซึ่งจะใช้เวลาประมาณ 1 เดือนในช่วงวันที่ 1-30 มิ.ย.๕1 และคาดว่าจะมีการซื้อขายในช่วงเดือน ก.ค.-ส.ค.๕1

-บริษัท ได้มีการเรียกประชุมกรรมการและผู้บริหาร โดยชี้แจงว่าการลงทุนของชาวต่างชาติจะส่งผลให้มีการขยายธุรกิจและเพิ่มมูลค่าธุรกิจของบริษัทอย่างมาก และกำชับให้ที่ประชุมเก็บเรื่องนี้เป็นความลับจนกว่าบริษัท จะมีการเปิดเผยอย่างเป็นทางการ

คำถาม

-ในแต่ละสถานการณ์ ดังต่อไปนี้

มีการกระทำของบุคคลใด ที่ไม่ถูกต้องตามหลักกฎหมายหลักทรัพย์ หรือไม่ อย่างไร

-สถานการณ์ที่ 1 (5 คะแนน)

-นาย ก ประธานกรรมการบริษัท ซึ่งรู้ว่านาย ข บุตรชายของตนชอบเป็นผู้ที่สนใจลงทุนซื้อหุ้นเพื่อเก็งกำไร โดยนาย ข ได้ถือหุ้นของบริษัท อีกจำนวนหนึ่ง แต่นาย ก ไม่ต้องการให้บุตรชายของตนมีความเคลื่อนไหวเกี่ยวกับการซื้อ-ขายหุ้นของบริษัท เพื่อไม่ให้บุคคลภายนอกสงสัยและล่วงรู้ความลับดังกล่าว

-นาย ก จึงได้โน้มน้าวกับนาย ข เป็นการส่วนตัวว่า ให้หยุดการซื้อ-ขายหุ้นของบริษัท ในช่วงนี้ก่อน เนื่องจากไม่ต้องการให้มีข้อสงสัยต่อบุคคลภายนอก แต่นาย ข ปฏิเสธที่จะปฏิบัติตาม

-นาย ก จึงโน้มน้าวต่อไปว่า ณ ปัจจุบันหุ้นของบริษัท ยังไม่เป็นที่สนใจยังไม่คุ้มค่าในการซื้อ-ขายในช่วงนี้ ขอให้ถือหุ้นของบริษัทไว้ก่อน โดยจะมีข่าวดีอีกไม่นานนักในเร็วๆ นี้

-สถานการณ์ที่ 2 (5 คะแนน)

-นาย ข เข้าใจว่าการที่นาย ก โน้มน้าวนั้น เป็นการแจ้งข้อมูลโดยทางอ้อมให้แก่ตน นาย ข จึงได้ขายหุ้นของบริษัทอื่นๆ ออกไปเพื่อรวบรวมเงินเข้าซื้อหุ้นของบริษัท A จำกัด (มหาชน) เพื่อเก็งกำไร

-สถานการณ์ที่ 3 (5 คะแนน)

-ต่อมา สื่อต่างๆ ได้ลงข่าวว่า มีนักลงทุนจากต่างชาติได้เข้ามาเจรจาขอซื้อหุ้นกับบริษัท A จำกัด (มหาชน)

-สำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ จึงให้บริษัท ชี้แจงเรื่องดังกล่าว ซึ่ง นาย ค. กรรมการบริหาร กลับชี้แจงต่อ สำนักงานฯ เมื่อวันที่ 20 ส.ค.๕1 ว่าข่าวดังกล่าวไม่เป็นความจริง

-สถานการณ์ที่ 4 (5 คะแนน)

-นาย ง เป็นผู้บริหารบริษัท ตามที่กฎหมายกำหนด ได้ขายหุ้นของบริษัท ที่ตนถืออยู่ออกไป เพื่อนำเงินที่ได้จากการขายหุ้นมอบให้แก่บุตรของตนเองที่จะต้องใช้ในการเดินทางไปต่างประเทศประมาณ 1 สัปดาห์ แต่นาย ง ไม่ได้รายงานการเปลี่ยนแปลงการถือหุ้นของตนเอง ต่อสำนักงานฯ แต่อย่างใด

□ กฎหมายที่เกี่ยวข้อง

-พรบ. หลักทรัพย์ฯ ม.242+ม.57+ม.58+ม.59+ม.274+ม.300+ม.302

□ แนวคำตอบ

สถานการณ์ที่ 1

- การที่บริษัท ได้มีการเจรจากับนักลงทุนต่างชาติและการที่บริษัท ได้มีการเรียกประชุมฯ ชี้แจงว่าการลงทุนของชาวต่างชาติจะส่งผลเพิ่มมูลค่าธุรกิจของบริษัทฯ นั้น ถือเป็น ข้อมูลภายในเกี่ยวกับบริษัทฯ แล้ว
- นาย ก ประธานกรรมการบริษัทฯ เป็นบุคคลที่รู้และครอบครองข้อมูลภายใน
- การที่ นาย ก ได้พูดโน้มน้าว นาย ข บุตรของตนว่า ณ ปัจจุบันหุ้นของบริษัทฯ ยังไม่เป็นที่สนใจจึงไม่คุ้มค่าในการซื้อ-ขาย ในช่วงนี้ ขอให้ถือหุ้นของบริษัทไว้ก่อน โดยจะมีข่าวดีอีกไม่นานนักในเร็ว ๆ นี้ ถือเป็น การเปิดเผยข้อมูลภายใน ให้นาย ข ทราบด้วยวิธีการใดๆ โดยรู้หรือควรรู้ว่าผู้รับข้อมูลอาจนำข้อมูลนั้นไปใช้ประโยชน์ในการซื้อ-ขายหลักทรัพย์ แล้ว ดังนั้น นาย ก จึงกระทำผิดในเรื่องการกระทำอันไม่เป็นธรรมในการซื้อ-ขายหลักทรัพย์ แล้ว

หมายเหตุ

- การที่ นาย ก ได้โน้มน้าวกับนาย ข เป็นการส่วนตัวว่า ให้หยุดการซื้อ-ขายหุ้นของบริษัทฯ ในช่วงนี้ก่อน เนื่องจากไม่ต้องการให้มีข้อสงสัยต่อบุคคลภายนอก แต่นาย ข ปฏิเสธที่จะปฏิบัติตาม นั้น
- ยังถือไม่ได้ว่า นาย ก กระทำผิดในเรื่องการกระทำอันไม่เป็นธรรมในการซื้อ-ขายหลักทรัพย์ ทั้งนี้เนื่องจาก ยังไม่เป็นการเปิดเผยข้อมูลภายในต่อ นาย ข

สถานการณ์ที่ 2

- การที่ นาย ข เข้าใจว่าการที่นาย ก โน้มน้าวนั้น เป็นการแจ้งข้อมูลโดยทางอ้อมให้แก่ตน นาย ข จึงได้ขายหุ้นของบริษัท อื่นๆ ออกไปเพื่อรวบรวมเงินเข้าซื้อหุ้นของบริษัท A จำกัด (มหาชน) เพื่อเก็งกำไร
- ซึ่งการที่ นาย ข ได้รับรู้เกี่ยวกับทิศทางในอนาคตของบริษัทฯ จาก นาย ก และได้เข้าซื้อหุ้นของบริษัทฯ นั้น
- ถือได้ว่า นาย ข เป็นบุคคลใดที่รู้ข้อมูลภายในของบริษัทฯ และเข้าซื้อหุ้นของบริษัทฯ อันเป็นการกระทำผิดในเรื่องการกระทำอันไม่เป็นธรรมในการซื้อ-ขายหลักทรัพย์ แล้ว

-สถานการณ์ที่ 3

- บริษัทที่ออกหลักทรัพย์ มีหน้าที่ในการเปิดเผยข้อมูลเมื่อมีเหตุการณ์ที่สำคัญ หรือกรณีใดๆ ที่มีหรือจะมีผลกระทบต่อสิทธิประโยชน์ของผู้ถือหลักทรัพย์ หรือต่อการตัดสินใจลงทุน หรือต่อการเปลี่ยนแปลงในราคาของหลักทรัพย์ของบริษัทฯ
- โดยบริษัทฯ จะต้องรีบรายงานพร้อมเหตุผลโดยไม่ชักช้า
- การที่บริษัทฯ ได้มีการเจรจากับนักลงทุนต่างชาติที่จะเข้าซื้อหุ้นของบริษัทฯ โดยจะขอเข้ามาทำ due diligence ซึ่งจะใช้เวลาประมาณ 1 เดือนในช่วงวันที่ 1-30 มิ.ย. x1 และคาดว่าจะมีการซื้อขายในช่วงเดือน ก.ค.-ส.ค. x1 และกรณีดังกล่าวผู้บริหารบริษัทฯ คาดว่าจะส่งผลให้มีการขยายธุรกิจและเพิ่มมูลค่าธุรกิจของบริษัทฯ อย่างมาก
- จึงถือได้ว่า เหตุการณ์ดังกล่าวเป็นเหตุการณ์สำคัญที่มีผลกระทบต่อการใช้ตัดสินใจลงทุน แล้ว
- ดังนั้น บริษัทฯ จะต้องรายงานกรณีดังกล่าว ต่อสำนักงานฯ โดยเร็ว
- การที่บริษัทฯ กลับเพิกเฉย ไม่จัดการรายงานต่อสำนักงานฯ โดยเร็ว นั้น บริษัทฯ จึงกระทำการฝ่าฝืนเกี่ยวกับการเปิดเผยข้อมูลที่สำคัญในเรื่องนี้ ซึ่งอาจได้รับโทษทางอาญาตามกฎหมายหลักทรัพย์ฯ

-การที่ นาย ค. กรรมการบริหารผู้มีอำนาจจัดการ กลับชี้แจงต่อ สำนักงานฯ เมื่อวันที่ 20 ส.ค.๖1 ว่าช่าวดังกล่าวไม่เป็นความจริงนั้น นาย ค อาจได้รับโทษในฐานะกรรมการผู้มีอำนาจจัดการบริษัท ไม่รายงานเหตุการณ์ที่สำคัญดังกล่าวแล้ว นาย ค. อาจได้รับโทษฐานแจ้งข้อความเท็จ หรือปกปิดความจริงซึ่งควรบอกต่อพนักงานเจ้าหน้าที่ หรือสำนักงานฯ ซึ่งเป็นโทษอาญาตามกฎหมายหลักทรัพย์ฯ อีกด้วย

-สถานการณ์ที่ 4

-กฎหมายหลักทรัพย์ กำหนดให้ผู้บริหารบริษัทที่ออกหลักทรัพย์ มีหน้าที่เปิดเผยข้อมูลเกี่ยวกับการเปลี่ยนแปลงการถือหลักทรัพย์ของบริษัทฯ ในส่วนของตนและบุคคลใกล้ชิดกับตน โดยรายงานต่อสำนักงานฯ ภายใน 3 วันทำการ นับแต่วันที่ มีการเปลี่ยนแปลง

-การที่ นาย ง ผู้บริหารบริษัทฯ ได้ขายหุ้นของบริษัทฯ ที่ตนถืออยู่ออกไป เพื่อนำเงินที่ได้จากการขายหุ้นมอบให้แก่บุตรของตนเองที่จะต้องใช้ในการเดินทางไปต่างประเทศประมาณ 1 สัปดาห์ แต่นาย ง ไม่ได้รายงานการเปลี่ยนแปลงการถือหุ้นของตนเองต่อ สำนักงานฯ แต่อย่างใด นั้น

-ถือได้ว่า นาย ง ในฐานะผู้บริหารบริษัทฯ ได้กระทำความผิดในเรื่องการเปิดเผยข้อมูลของบุคคลที่ใกล้ชิดกับบริษัทที่ออกหลักทรัพย์ ตามกฎหมายหลักทรัพย์ฯ แล้ว

หมายเหตุ

-การที่ นาย ง เป็นผู้บริหารบริษัทฯ ตามที่กฎหมายกำหนด ถือได้ว่า นาย ง เป็นบุคคลที่รู้หรือครอบครองข้อมูลภายในของบริษัทฯ

-แม้ว่า การที่ นาย ง ผู้บริหารบริษัทฯ เป็นบุคคลที่รู้หรือครอบครองข้อมูลภายใน และได้ขายหุ้นของบริษัทฯ ที่ตนถืออยู่ ออกไปก็ตาม แต่ การขายหุ้นออกไป นั้น เป็นการกระทำในลักษณะที่มีได้เป็นการเอาเปรียบบุคคลอื่น กล่าวคือ เป็นการกระทำในทิศทางที่ตรงกันข้ามกับผลกระทบของข้อมูลภายใน

-ดังนั้น การขายหุ้นของ นาย ง จึงไม่เป็นการกระทำผิดเรื่อง การกระทำอันไม่เป็นธรรมในการซื้อขายหลักทรัพย์ แต่อย่างใด

โดย

อ.ภูมิชาย นิลกำแหง

PC center

www.tuecpa.com