



ผลคำวินิจฉัยคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า
กรณี การแจ้งผลการรวมธุรกิจระหว่างบริษัท อ. และบริษัท ท.

ระหว่าง	บริษัท อ.	ผู้ประกอบการธุรกิจที่กระทำการรวมธุรกิจ
	บริษัท ท.	ผู้ประกอบการธุรกิจที่ถูกรวมธุรกิจ

การแจ้งผลการรวมธุรกิจ

ด้วยบริษัท อ. ได้ยื่นแบบแจ้งผลการรวมธุรกิจ พร้อมเอกสารหลักฐานตามประกาศคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า เรื่อง หลักเกณฑ์ วิธีการ และเงื่อนไขการแจ้งผลการรวมธุรกิจ พ.ศ. ๒๕๖๑ ต่อสำนักงานคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า เมื่อวันที่ ๓ สิงหาคม ๒๕๖๖ เพื่อขอแจ้งผลการรวมธุรกิจระหว่างบริษัท อ. และบริษัท ท. ซึ่งได้กระทำการรวมธุรกิจ เมื่อวันที่ ๒๘ กรกฎาคม ๒๕๖๖ ต่อคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า ตามมาตรา ๕๑ วรรคหนึ่ง แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ โดยได้แจ้งผลการรวมธุรกิจภายในระยะเวลาที่กฎหมายกำหนด

ข้อเท็จจริง

ข้อเท็จจริงที่ใช้ในการพิจารณาการแจ้งผลการรวมธุรกิจระหว่างบริษัท อ. และบริษัท ท. มีรายละเอียดดังนี้

๑. ข้อมูลผู้ประกอบการธุรกิจ

๑.๑ ผู้ประกอบการธุรกิจที่กระทำการรวมธุรกิจ

บริษัท อ. เลขทะเบียนนิติบุคคล xxxxxxxxxxxx จดทะเบียนจัดตั้งบริษัทในประเทศไทย ประกอบธุรกิจผลิต ตัดแปลง และประกอบเครื่องอิเล็กทรอนิกส์ ส่วนประกอบและอะไหล่ของผลิตภัณฑ์อิเล็กทรอนิกส์ มีรายได้รวมในรอบปีบัญชีระหว่างเมษายน ๒๕๖๕ ถึง มีนาคม ๒๕๖๖ จำนวน x,xxx,xxx,xxx บาท

๑.๒ ผู้ประกอบการธุรกิจที่ถูกรวมธุรกิจ

บริษัท ท. เลขทะเบียนนิติบุคคล xxxxxxxxxxxx จดทะเบียนจัดตั้งบริษัทในประเทศไทย ประกอบธุรกิจผลิตและจำหน่ายคอมพิวเตอร์สำหรับผลิตภัณฑ์ทำความร้อน ผลิตภัณฑ์ระบายอากาศ ผลิตภัณฑ์ปรับอากาศ และผลิตภัณฑ์ลูกโซ่ความเย็น รวมถึงชิ้นส่วนและอะไหล่ มีรายได้รวมในรอบปีบัญชีระหว่างเมษายน ๒๕๖๕ ถึง มีนาคม ๒๕๖๖ จำนวน x,xxx,xxx,xxx บาท

๒. ข้อมูลการรวมธุรกิจ

๒.๑ วันที่รวมธุรกิจแล้วเสร็จ	๒๘ กรกฎาคม ๒๕๖๖
๒.๒ วันที่แจ้งผลการรวมธุรกิจ	๓ สิงหาคม ๒๕๖๖
๒.๓ มูลค่าการรวมธุรกิจ	xxx,xxx,xxx.xx บาท
๒.๔ วัตถุประสงค์ของการรวมธุรกิจ	

เนื่องด้วยบริษัท บริษัท พ. ผู้ถือหุ้นของบริษัท อ. (ผู้ประกอบธุรกิจที่กระทำการรวมธุรกิจ) ได้ทำสัญญาระหว่างผู้ถือหุ้นกับบริษัท ต.๑ เพื่อจัดตั้งบริษัท ท. (ผู้ประกอบธุรกิจที่ถูกรวมธุรกิจ) และกำหนดแนวทางการบริหารกิจการ โดยสัญญาระหว่างผู้ถือหุ้นดังกล่าวมีข้อสัญญาว่าด้วยการห้ามเปลี่ยนแปลงอำนาจควบคุม ซึ่งกำหนดข้อห้ามไม่ให้บริษัท บริษัท พ. และบริษัท ต.๑ มีการเปลี่ยนแปลงผู้มีอำนาจควบคุมบริษัท อย่างไรก็ตาม บริษัท ต.๒ ซึ่งเดิมเป็นผู้ถือหุ้นในบริษัท ต.๑ ในสัดส่วนร้อยละ ๖๐ ของหุ้นทั้งหมด ต่อมาบริษัท ต.๒ ได้ดำเนินการขายหุ้นบริษัท ต.๑ ในสัดส่วนร้อยละ ๕๕ ของหุ้นทั้งหมด ให้แก่บริษัท ก. ซึ่งเป็นการเปลี่ยนแปลงอำนาจควบคุมในบริษัท ต.๑ และผิดสัญญาระหว่างผู้ถือหุ้นว่าด้วยการห้ามเปลี่ยนแปลงอำนาจควบคุม ที่กำหนดในสัญญาระหว่างผู้ถือหุ้น จึงเกิดการเจรจาไกล่เกลี่ยเพื่อหาข้อยุติร่วมกันระหว่างบริษัท บริษัท พ. บริษัท อ. และบริษัท ต.๑ จนกระทั่งได้ข้อสรุปว่า บริษัท ต.๑ ตกลงขายหุ้นทั้งหมดที่ถืออยู่ในบริษัท ท. ให้กับบริษัท อ.

๒.๕ วิธีการรวมธุรกิจ

เดิมบริษัท อ. ถือหุ้นในบริษัท ท. จำนวน ๔,๒๖๒,๙๙๙ หุ้น หรือคิดเป็นร้อยละ ๔๘.๙๙ ต่อมาได้เข้าซื้อหุ้นในบริษัท ท. จำนวน ๔,๔๓๗,๐๐๐ หุ้น หรือคิดเป็นร้อยละ ๕๐.๙๙ ภายหลังการเข้าซื้อหุ้นดังกล่าว ทำให้บริษัท อ. ถือหุ้นในบริษัท ท. เป็นจำนวน ๘,๖๙๙,๙๙๙ หุ้น หรือคิดเป็นร้อยละ ๙๙.๙๘ ของหุ้นทั้งหมดในบริษัท ท.

๓. โครงสร้างผู้ถือหุ้นภายหลังการรวมธุรกิจ

ภายหลังการรวมธุรกิจ บริษัท อ. ได้ถือหุ้นในบริษัท ท. ร้อยละ ๙๙.๙๘ ของหุ้นทั้งหมด ส่วนที่เหลือถือโดยนาย ท. ร้อยละ ๐.๐๒

ข้อกฎหมาย

พระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๕๑ วรรคหนึ่ง บัญญัติให้ “ผู้ประกอบธุรกิจที่กระทำการรวมธุรกิจอันอาจก่อให้เกิดการลดการแข่งขันอย่างมีนัยสำคัญในตลาดใดตลาดหนึ่ง ซึ่งเป็นไปตามหลักเกณฑ์ที่คณะกรรมการประกาศกำหนด ต้องแจ้งผลการรวมธุรกิจต่อคณะกรรมการภายในเจ็ดวันนับแต่วันที่รวมธุรกิจ” ประกอบประกาศคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า เรื่อง หลักเกณฑ์ วิธีการ และเงื่อนไขการแจ้งผลการรวมธุรกิจ พ.ศ. ๒๕๖๑ ข้อ ๓ กำหนดว่า “การรวมธุรกิจอันอาจก่อให้เกิดการลดการแข่งขันอย่างมีนัยสำคัญในตลาดใดตลาดหนึ่ง หมายความว่า การรวมธุรกิจที่ยอดเงินขายของผู้ประกอบธุรกิจรายใดรายหนึ่งหรือของผู้ประกอบธุรกิจที่จะรวมธุรกิจในตลาดใดตลาดหนึ่งรวมกันตั้งแต่หนึ่งพันล้านบาทขึ้นไป และไม่ก่อให้เกิดการผูกขาดหรือการเป็นผู้ประกอบธุรกิจซึ่งมีอำนาจเหนือตลาด”

ทั้งนี้ พระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๕๑ วรรคท้าย บัญญัติให้ “บทบัญญัติตามวรรคหนึ่งและวรรคสอง มิให้ใช้บังคับกับการรวมธุรกิจเพื่อปรับโครงสร้างภายในของผู้ประกอบธุรกิจที่มีความสัมพันธ์กันทางนโยบายหรืออำนาจสั่งการ ตามหลักเกณฑ์ที่คณะกรรมการประกาศกำหนด” ประกอบประกาศคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า เรื่อง หลักเกณฑ์ วิธีการ และเงื่อนไขการแจ้งผลการรวมธุรกิจ พ.ศ. ๒๕๖๑ ข้อ ๖ กำหนดว่า “การรวมธุรกิจเพื่อปรับโครงสร้างภายในของผู้ประกอบธุรกิจที่มีความสัมพันธ์กันทางนโยบายหรืออำนาจสั่งการ ตามหลักเกณฑ์ที่คณะกรรมการประกาศกำหนด ไม่ต้องแจ้งผลการรวมธุรกิจตามประกาศนี้”

ประเด็นวินิจฉัย

การรวมธุรกิจระหว่างบริษัท อ. และบริษัท ท. ต้องแจ้งผลการรวมธุรกิจต่อคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า ตามมาตรา ๕๑ วรรคหนึ่ง แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ หรือไม่

โดยมีประเด็นที่ต้องวินิจฉัยดังนี้

๑. ผู้ประกอบธุรกิจที่กระทำการรวมธุรกิจและผู้ประกอบธุรกิจที่ถูกรวมธุรกิจ มีสถานะเป็นผู้ประกอบธุรกิจตามมาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ หรือไม่
๒. การรวมธุรกิจดังกล่าวมีลักษณะเป็นการรวมธุรกิจตามมาตรา ๕๑ วรรคสี่ แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ หรือไม่
๓. การรวมธุรกิจดังกล่าวเป็นการรวมธุรกิจเพื่อปรับโครงสร้างภายในของผู้ประกอบธุรกิจที่มีความสัมพันธ์กันทางนโยบายหรืออำนาจสั่งการ หรือไม่

คำวินิจฉัย

ประเด็นที่ต้องวินิจฉัยเป็นประการที่หนึ่ง คือ ผู้ประกอบธุรกิจที่กระทำการรวมธุรกิจและผู้ประกอบธุรกิจที่ถูกรวมธุรกิจ มีสถานะเป็นผู้ประกอบธุรกิจตามมาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ หรือไม่

คณะกรรมการการแข่งขันทางการค้าพิจารณาแล้วเห็นว่า บริษัท อ. และบริษัท ท. มีการจดทะเบียนจัดตั้งบริษัทในประเทศไทย เพื่อประกอบธุรกิจในประเทศไทย จึงถือเป็นผู้ประกอบธุรกิจตามมาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐

ประเด็นที่ต้องวินิจฉัยเป็นประการที่สอง คือ การรวมธุรกิจดังกล่าวมีลักษณะเป็นการรวมธุรกิจตามมาตรา ๕๑ วรรคสี่ แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ หรือไม่

คณะกรรมการการแข่งขันทางการค้าพิจารณาแล้วเห็นว่า เดิมบริษัท อ. ถือหุ้นในบริษัท ท. อยู่ร้อยละ ๔๘.๙๙ ต่อมาได้ทำการเข้าซื้อหุ้นของบริษัท ท. เป็นจำนวน ๔,๔๓๗,๐๐๐ หุ้น หรือคิดเป็นร้อยละ ๕๑ ของหุ้นทั้งหมด ทำให้ภายหลังการเข้าซื้อหุ้นดังกล่าว บริษัท อ. ถือหุ้นในบริษัท ท. เป็นจำนวน ๘,๖๙๙,๙๙ หุ้น หรือคิดเป็นร้อยละ ๙๙.๙๙ ของหุ้นทั้งหมด ซึ่งถือเป็นการเข้าซื้อหรือได้มาซึ่งหุ้นที่มีสิทธิออกเสียง ณ สิ้นวันใดวันหนึ่งเพิ่มขึ้นเกินกว่าร้อยละห้าสิบขึ้นไปของจำนวนสิทธิออกเสียงทั้งหมดของผู้ประกอบธุรกิจอื่น ตามข้อ ๔ (๒) ของประกาศคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า เรื่อง หลักเกณฑ์การพิจารณาการเข้าซื้อสินทรัพย์หรือหุ้นเพื่อควบคุมนโยบายการบริหารธุรกิจ การอำนวยการ หรือการจัดการที่เป็นการรวมธุรกิจ พ.ศ. ๒๕๖๑ จึงมีลักษณะเป็นการรวมธุรกิจ ตามมาตรา ๕๑ วรรคสี่ (๓) แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐

ประเด็นที่ต้องวินิจฉัยเป็นประการที่สาม คือ การรวมธุรกิจดังกล่าวเป็นการรวมธุรกิจเพื่อปรับโครงสร้างภายในของผู้ประกอบธุรกิจที่มีความสัมพันธ์กันทางนโยบายหรืออำนาจสั่งการ หรือไม่

คณะกรรมการการแข่งขันทางการค้าพิจารณาแล้วเห็นว่า บริษัท ต.๑ ถือหุ้นในบริษัท ท. (ผู้ประกอบธุรกิจที่ถูกรวมธุรกิจ) ร้อยละ ๕๐.๙๙ ของหุ้นทั้งหมด ซึ่งเกินกว่าร้อยละ ๕๐ ทำให้บริษัท ต.๑ และบริษัท ท. เป็นผู้ประกอบธุรกิจที่มีความสัมพันธ์กันทางนโยบายหรืออำนาจสั่งการ และมีสถานะเสมือนหน่วยธุรกิจเดียวกัน (Single Economic Entity: SEE) ตามข้อ ๓ (๑) ของประกาศคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า เรื่อง หลักเกณฑ์การพิจารณาผู้ประกอบธุรกิจที่มีความสัมพันธ์กันทางนโยบายหรืออำนาจสั่งการ พ.ศ. ๒๕๖๑

นอกจากนี้ บริษัท อ. (ผู้ประกอบธุรกิจที่กระทำการรวมธุรกิจ) ได้มีการถือหุ้นในบริษัท ท. ร้อยละ ๔๘.๙๙ ของหุ้นทั้งหมด ซึ่งไม่เข้าหลักเกณฑ์การเป็นผู้ประกอบธุรกิจที่มีความสัมพันธ์กันทางนโยบาย

หรืออำนาจสั่งการ ตามข้อ ๓ (๑) ของประกาศคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า เรื่อง หลักเกณฑ์การพิจารณา ผู้ประกอบธุรกิจที่มีความสัมพันธ์กันทางนโยบายหรืออำนาจสั่งการ พ.ศ. ๒๕๖๑ อย่างไรก็ตาม เมื่อพิจารณาการ มีอำนาจควบคุมการแต่งตั้งหรือถอดถอนกรรมการ พบว่า บริษัท อ. มีอำนาจควบคุมการแต่งตั้งหรือถอดถอน กรรมการในบริษัท ท. จำนวน ๔ คน จากกรรมการทั้งหมด ๘ คน ตามข้อบังคับบริษัท ท. ข้อที่ ๑๙ ที่กำหนดว่า “คณะกรรมการของบริษัทประกอบด้วยกรรมการทั้งหมดแปด (๘) คน ผู้ถือหุ้นประเภท “ก” เป็นผู้เสนอ จำนวนสี่ (๔) คน (ต่อไปในนี้จะเรียกว่า “กรรมการประเภท ก” ซึ่งรวมถึงกรรมการผู้จัดการ และผู้ถือหุ้น ประเภท “ข” เสนออีกสี่ (๔) คน (ต่อไปในนี้จะเรียกว่า “กรรมการประเภท ข” ซึ่งรวมถึงรองกรรมการ ผู้จัดการ ผู้ถือหุ้นประเภท “ก” และผู้ถือหุ้นประเภท “ข” เป็นผู้เสนอกรรมการที่มีใช้กรรมการบริหาร ฝ่ายละอย่างน้อยหนึ่ง (๑) คน ผู้ถือหุ้นที่มีสิทธิในการเสนอชื่อกรรมการคนใด มีสิทธิที่จะถอดถอนกรรมการคนนั้น และเสนอผู้อื่นเป็นกรรมการแทนได้ตลอดเวลา หากผู้ถือหุ้นประเภทใด ๆ ประสงค์จะถอนถอดกรรมการที่ตนเป็นผู้เสนอชื่อ ผู้ถือหุ้นอีกประเภทหนึ่งต้องลงคะแนนเสียงด้วยจำนวนหุ้นของตนเพื่อสนับสนุนการถอดถอน กรรมการดังกล่าวในการลงมติในที่ประชุมใหญ่ผู้ถือหุ้น”

จากข้อบังคับของบริษัท ท. ดังกล่าว ที่กำหนดให้คณะกรรมการของบริษัทฯ มีจำนวน ๘ คน โดยบริษัท อ. ซึ่งเป็นผู้ถือหุ้นประเภท ข ตามนิยามที่กำหนดไว้ในข้อบังคับบริษัทฯ มีสิทธิเสนอชื่อและมีสิทธิ ถอดถอนกรรมการได้ จำนวน ๔ คน จากทั้งหมด ๘ คน ซึ่งเป็นจำนวนกึ่งหนึ่งของกรรมการทั้งหมด ทำให้ บริษัท อ. มีอำนาจควบคุมการแต่งตั้งหรือถอดถอนกรรมการตั้งแต่กึ่งหนึ่งของกรรมการทั้งหมดในบริษัท ท. ทำให้บริษัท อ. และบริษัท ท. เป็นผู้ประกอบธุรกิจที่มีความสัมพันธ์กันทางนโยบายหรืออำนาจสั่งการ และมีสถานะเสมือนเป็นหน่วยธุรกิจเดียวกัน ตามข้อ ๓ (๓) ของประกาศคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า เรื่อง หลักเกณฑ์การพิจารณาผู้ประกอบธุรกิจที่มีความสัมพันธ์กันทางนโยบายหรืออำนาจสั่งการ พ.ศ. ๒๕๖๑

คณะกรรมการการแข่งขันทางการค้าจึงเห็นว่า การรวมธุรกิจระหว่างบริษัท อ. และบริษัท ท. เป็นการรวมธุรกิจเพื่อปรับโครงสร้างภายในของผู้ประกอบธุรกิจที่มีความสัมพันธ์กันทางนโยบายหรืออำนาจ สั่งการ ไม่ต้องแจ้งผลการรวมธุรกิจ ทั้งนี้ ไม่จำเป็นต้องพิจารณาขอบเขตตลาด ยอดเงินขาย และส่วนแบ่งตลาด ของผู้ประกอบธุรกิจที่แจ้งผลการรวมธุรกิจเพื่อวินิจฉัยว่าการรวมธุรกิจดังกล่าวเป็นการรวมธุรกิจอันอาจ ก่อให้เกิดการลดการแข่งขันอย่างมีนัยสำคัญในตลาดใดตลาดหนึ่งหรือเป็นการรวมธุรกิจอันอาจก่อให้เกิด การผูกขาดหรือการเป็นผู้ประกอบธุรกิจซึ่งมีอำนาจเหนือตลาดหรือไม่

มติคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า

คณะกรรมการการแข่งขันทางการค้ามีมติรับทราบการรวมธุรกิจระหว่างบริษัท อ. และบริษัท ท. ที่ไม่เข้าข่ายต้องแจ้งผลการรวมธุรกิจ เนื่องจากเป็นการรวมธุรกิจเพื่อปรับโครงสร้างภายในของผู้ประกอบธุรกิจ ที่มีความสัมพันธ์กันทางนโยบายหรืออำนาจสั่งการ ตามมาตรา ๕๑ วรรคท้าย แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขัน ทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐

คณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า

๒๑ ธันวาคม ๒๕๖๖