

บทที่ 3

มาตรการทางกฎหมาย ในการปรับโครงสร้างหนี้ของต่างประเทศ

หน่วยงานบริหารสินทรัพย์เพื่อการบริหารสินทรัพย์ด้อยคุณภาพนั้นส่วนใหญ่ถูกจัดตั้งเพื่อมาดำเนินการแก้ไขปัญหาทางด้านเศรษฐกิจ ในทวีปเอเชียก็มีหลายประเทศที่ทำการจัดตั้งขึ้น และได้ดำเนินการแล้ว อาทิเช่น ประเทศเกาหลีใต้ ประเทศอินโดนีเซีย และประเทศมาเลเซีย ซึ่งในแต่ละประเทศ ต่างก็มีวัตถุประสงค์ นโยบาย การดำเนิน งานที่เหมือนและแตกต่างกัน ซึ่งสามารถแยกพิจารณาได้เป็นดังนี้

1. ประเทศเกาหลีใต้

ประเทศเกาหลีใต้ถือได้ว่าเป็นประเทศหนึ่งที่มีการจัดตั้งบริษัทบริหารสินทรัพย์ เพื่อดำเนินการเกี่ยวกับหนี้ที่ไม่ก่อให้เกิดรายได้ขึ้นมาแล้ว คือได้มีการจัดตั้งบริษัทบริหารสินทรัพย์ขึ้นตั้งแต่ปี ค.ศ.1962¹ โดยใช้ชื่อว่า Korea Asset Management Corporation (KAMCO) เพื่อดำเนินการจัดการหนี้ที่ไม่ก่อให้เกิดรายได้ โดย เป็นหน่วยงานหนึ่งที่แยกออกจาก Korea Development Bank และในปี ค.ศ.1997 ได้ถูกจัดตั้งจากรัฐบาลเป็นตัวแทนอันมีอำนาจดำเนินการจัดการเกี่ยวกับหนี้ที่ไม่ก่อให้เกิดรายได้จากสถาบันการเงินในประเทศทั้งหมด ซึ่งในปัจจุบันนี้ KAMCO เป็นสถาบันเดียวในประเทศเกาหลีใต้ที่มีอำนาจในการซื้อและรับโอนหนี้ที่ไม่ก่อให้เกิดรายได้จากสถาบันการเงินของประเทศ

ดังนั้น KAMCO จึงได้ถูกจัดตั้งขึ้นมาเพื่อวัตถุประสงค์ คือส่งเสริมการจำหน่าย จ่าย โอนสินทรัพย์ด้อยคุณภาพของสถาบันการเงิน ส่งเสริมความพยายามที่ทำให้ผู้ประกอบการที่อาจจะ

¹ About KAMCO (Online). Available URL : http://www.kamco.or.kr/eng/feedback/ir_01.htm.

ล้มละลายให้ดำเนินการได้ตามปกติ รวมทั้งส่งเสริมและเพิ่มสภาพคล่อง รวมทั้งความมั่นคงของสถาบันการเงิน

KAMCO มีฐานะเป็นนิติบุคคลประเภทบริษัท (Corporation) และมีเงินทุนจัดตั้งในการดำเนินงานครั้งแรกหนึ่งล้านล้านบาทเป็นการลงทุน โดยวิธีการถือหุ้น โดยสถาบันการเงิน โดยรัฐบาลอาจให้การสนับสนุนด้านเงินทุนและค่าใช้จ่ายตามที่รัฐบาลเห็นสมควร² จึงมีอำนาจและหน้าที่ต่าง ๆ เพื่อดำเนินการให้เป็นไปตามวัตถุประสงค์ ดังนี้

1.1 อำนาจหน้าที่ของ KAMCO

KAMCO มีอำนาจในการดำเนินการกับหนี้ที่ไม่ก่อให้เกิดรายได้ ดังนี้

- 1) รับผิดชอบทั้งปวงเกี่ยวกับการดำเนินคดีทางศาลและการยึด และจำหน่ายทรัพย์สิน
- 2) ทำ Securitization³
- 3) ซื้อสินทรัพย์ด้อยคุณภาพ และรับ โอนหุ้นอันเกิดจากการโอนหนี้สินเป็นทุน รวมถึงรับ จัดจำหน่ายหลักทรัพย์ที่ออกโดยนิติบุคคลเฉพาะกิจเพื่อการแบ่งสินทรัพย์เป็นหลักทรัพย์
- 4) ให้สินเชื่อหรือค้ำประกันไม่เกินจำนวนที่กำหนด
- 5) ให้การสนับสนุนทางการเงินกับผู้ซื้อสินทรัพย์ที่ KAMCO รับโอนมา
- 6) สงวนรักษาและรับชำระหนี้ของสินทรัพย์ด้อยคุณภาพ
- 7) รับโอนสินทรัพย์ที่อยู่ภายใต้แผนปรับปรุง โครงสร้างหนี้ที่ทำขึ้นระหว่างถูกหนีกับสถาบันการเงิน (Self – rescue Plan)
- 8) จัดการ ดำเนินการ หรือจำหน่ายสินทรัพย์ที่ไม่ได้ใช้ดำเนินการ หรือสินทรัพย์อื่น ๆ (Non – Operating Asset) ที่สถาบันการเงินได้รับมาอันเนื่องมาจากการปรับปรุงโครงสร้างหนี้ หรือเป็นสินทรัพย์ที่สถาบันการเงินต้องการขายเพื่อปรับปรุงสภาพทางการเงิน

² ACT on Efficient Disposal of Non-performing Assets of Financial Institutions and Establishment KAMCO, S.7.

³ การทำ Securitization หมายถึง กระบวนการแปรสิทธิเหนือทรัพย์สินของสถาบันธุรกิจให้เป็นตราสารเพื่อการระดมทุนโดยตรง โดยกรมธนุฯ อานันท์ โทไทย. (2538, มกราคม-มีนาคม). Securitization คืออะไร. *นักบริหาร*, 15 (1), หน้า 44.

9) จำหน่ายสินทรัพย์ที่ยึดหรืออายัด โดยหน่วยงานราชการ รวมทั้งจัดการ และจำหน่ายสินทรัพย์ที่ได้รับ โอนจากหน่วยงานราชการ

10) ชำระบัญชีบริษัทที่รัฐบาลถือหุ้นเกินกว่ากึ่งหนึ่ง

11) เป็นทรัสต์ดีในส่วนของที่เกี่ยวกับอสังหาริมทรัพย์

12) ในกรณีที่มีความยากลำบากในการขายอสังหาริมทรัพย์ ให้มีอำนาจในการโอนอสังหาริมทรัพย์ข้างเคียงได้

13) ให้เช่าสังหาริมทรัพย์หรืออสังหาริมทรัพย์

14) ส่งพนักงานไปทำงานกับบริษัทลูกหนี้ที่รับซื้อมา

1.2 ก ารบริหารงานของ KAMCO

KAMCO บริหารงานโดยมีคณะกรรมการซึ่งมีจำนวนทั้งสิ้น 11 คน ซึ่งคณะกรรมการทั้งหมดจะเป็นผู้ที่ความรู้ ความเชี่ยวชาญทางการเงินและการคลัง และได้รับการแต่งตั้งจากรัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลัง โดยคณะกรรมการของ KAMCO จะมีอำนาจในการจัดทำและแก้ไขข้อบังคับในการปฏิบัติงาน จัดทำและแก้ไขงบประมาณของ KAMCO รวมทั้งจัดทำและแก้ไขการบริหารกองทุนสินทรัพย์ด้อยคุณภาพและหลักทรัพย์อื่น รวมไปถึงการพิจารณา รับโอนบริษัทในเครือของลูกหนี้⁴ โดยมีอำนาจในการดำเนินการดังต่อไปนี้

1) จัดทำและแก้ไขข้อบังคับในการปฏิบัติงาน

2) จัดทำและแก้ไขงบประมาณ

3) จัดทำและแก้ไขการบริหารกองทุนสินทรัพย์ด้อยคุณภาพ

4) กำหนดแผนงานยอดการออกหุ้นกู้หรือพันธบัตร

5) รับโอนสินทรัพย์ด้อยคุณภาพ อสังหาริมทรัพย์ หลักทรัพย์

6) รับโอนบริษัทในเครือของลูกหนี้

ซึ่งอำนาจในการดำเนินการที่สำคัญของ
คุณภาพมาเพื่อบริหารจัดการ

KAMCO คือการ โอนสินทรัพย์ด้อย

⁴ Enforcement Decree of The ACT on efficient Disposal of Non-performing Assets of Financial Institutions and Establishment KAMCO, S.6 (2).

1.3 หลักเกณฑ์การดำเนินการจัดการแก้ไขสินทรัพย์ด้อยคุณภาพของ KAMCO

ในการดำเนินการและจัดการแก้ไขสินทรัพย์ด้อยคุณภาพของ KAMCO นั้นสินทรัพย์ด้อยคุณภาพที่ KAMCO จะสามารถรับซื้อ รับโอน มาเพื่อบริหารจัดการได้ นั้นหมายถึงสินทรัพย์ที่เป็นสิทธิเรียกร้องที่เกิดจากการให้สินเชื่อของสถาบันการเงินซึ่งการชำระหนี้ไม่ตรงตามกำหนดหรือที่คณะกรรมการ KAMCO พิจารณาเห็นว่าไม่มีแนวโน้มอย่างยี่งว่าจะเรียกชำระหนี้ไม่ได้ โดยพิจารณาจากผลการดำเนินงาน สถานะทางการเงินและรายได้ของลูกค้า ทั้งนี้ในการรับโอน KAMCO จะต้องดำเนินการรับโอนสินทรัพย์ดังต่อไปนี้ก่อน คือสินทรัพย์ด้อยคุณภาพที่ถือว่ามีความสำคัญของสาธารณะหรือสินทรัพย์ด้อยคุณภาพที่เกี่ยวข้องกับผู้มีส่วนได้เสียจำนวนมาก หรือสินทรัพย์ด้อยคุณภาพที่สามารถขายได้ทันที เนื่องจากไม่มีข้อจำกัดใด ๆ ในการขาย อีกทั้ง KAMCO นั้นจะไม่รับโอนสินทรัพย์ที่มีบุริมสิทธิอันเหนือกว่าอันเป็นที่คาดการณ์ได้ว่าการรับโอนจะไม่คุ้มค่าเกินกว่าที่ระบุไว้ในข้อบังคับการทำงานของ KAMCO

1.4 วิธีการโอนสินทรัพย์ของ KAMCO

เมื่อสถาบันการเงินสถาบันใดสถาบันหนึ่งร้องขอ KAMCO จะเข้าทำสัญญากับสถาบันการเงินนั้นเพื่อรับโอนสินทรัพย์ด้อยคุณภาพมาบริหารจัดการ หรือเข้าทำสัญญาระหว่างสถาบันการเงิน ลูกหนี้ และ KAMCO โดยรับโอนหลักประกันเพื่อการชำระหนี้ ซึ่งสัญญารับโอนสินทรัพย์ด้อยคุณภาพจะระบุถึงราคาสินทรัพย์ที่โอนและข้อกำหนดต่าง ๆ ในการนี้ KAMCO มีหลักเกณฑ์ในการกำหนดราคาและการชำระราคาสินทรัพย์ด้อยคุณภาพไว้อย่างชัดเจน คือ

1.4.1 KAMCO จะได้กำหนดสินทรัพย์ด้อยคุณภาพโดยพิจารณาจากราคาที่รับโอนจากบุริมสิทธิ ทรัพย์สิน สิทธิการเช่าและอื่น ๆ โดยยึดราคาประเมินของทรัพย์สินตามกฎหมายว่าด้วยราคาที่ดินและการประเมินราคาที่ดิน ในกรณีที่ยังไม่สามารถกำหนดราคาได้ อาจกำหนดให้มีวิธีการชำระส่วนต่างของราคาที่รับโอนและราคาที่จำหน่ายออกไปในภายหลังได้

1.4.2 วิธีการชำระราคาสินทรัพย์ด้อยคุณภาพ KAMCO นั้นจะทำการชำระราคาสินทรัพย์ด้อยคุณภาพด้วยเงิน หรือพันธบัตรของกองทุน

1.5 การบริหารสินทรัพย์ด้วยคุณภาพของ KAMCO

ทั้งนี้เมื่อ KAMCO ได้รับโอนสินทรัพย์ด้วยคุณภาพมาแล้ว ต้องดำเนินการบริหารจัดการเพื่อให้ทรัพย์สินเหล่านั้นเกิดประโยชน์มากที่สุด โดย KAMCO จะดำเนินการไปตามอำนาจหน้าที่ในข้อ 1.1 และในการบริหารจัดการสินทรัพย์ด้วยคุณภาพดังกล่าวนี้ KAMCO ได้รับการยกเว้นไม่ต้องปฏิบัติตามกฎหมาย 3 ประการ คือ

- 1) ในกรณีเรื่องของการจำนองต้องแก้ไขทางทะเบียนก่อนจึงจะยกขึ้นเป็นข้อต่อสู้บุคคลภายนอกได้
- 2) ในกรณีที่ KAMCO ต้องการเข้าเป็นผู้ซื้อทรัพย์สินจากการขายทอดตลาดสามารถใช้หนังสือรับรองการชำระเงินที่ออกโดย KAMCO เป็นหลักประกันได้
- 3) ยกเว้นเรื่องการส่งคำบอกกล่าวในการขายทอดตลาดทรัพย์สิน

ซึ่งในการบริหารจัดการสินทรัพย์ด้วยคุณภาพนี้ หากสินทรัพย์ใดที่ KAMCO เห็นว่าไม่สามารถนำมาบริหารหรือไม่ได้รับความร่วมมือหรือมีเหตุประการใด KAMCO สามารถทำการจำหน่ายออกไปได้ การจำหน่ายนี้ให้รวมถึงการจำหน่ายทรัพย์สินที่เป็นหลักประกันแห่งหนี้เหล่านั้นด้วย โดยการจำหน่ายนี้ KAMCO มีอำนาจในการทำการจำหน่ายได้เองแต่ต้องเป็นการจำหน่ายต่อสาธารณะ Public Auction ที่เรียกว่าขายทอดตลาดนั่นเอง ทั้งนี้ การขายทอดตลาดทรัพย์สินของ KAMCO ถือว่าเป็นอำนาจโดยลำพังที่ KAMCO สามารถดำเนินการเองได้ โดยไม่จำเป็นต้องผ่านการดำเนินการจากทางศาลแต่อย่างใด

1.6 วิธีการจำหน่ายสินทรัพย์ด้วยคุณภาพของ KAMCO

ในกระบวนการจำหน่ายสินทรัพย์ด้วยคุณภาพของ KAMCO ที่เรียกว่าการขายแบบ Public Auction นั้นถือได้ว่าเป็นการขายทอดตลาดแบบซึ่งไม่ผ่านการดำเนินการทางศาลหรือการขายแบบไม่ผ่านศาล โดย KAMCO มีขั้นตอนในการดำเนินการดังนี้⁵

⁵ Real Estate Public Auction Procedure (Online). Available URL: [http : www.Kamco.or.kr/eng/real/overview_2_4_02.htm](http://www.Kamco.or.kr/eng/real/overview_2_4_02.htm).

- 1) จัดทำประกาศการขายแบบ Public Auction ลงในหนังสือพิมพ์รายวัน
- 2) ผู้ประสงค์ทำการซื้อที่ได้แสดงเจตจำนง และได้รับอนุญาตให้ทำการประมูลต้องวางเงินจำนวน 10% ของราคาทรัพย์สินที่ถูกกำหนดให้เป็นราคาเริ่มต้นการประมูลจาก KAMCO
- 3) ผู้ที่ชนะการประมูลจะต้องเป็นผู้ให้ราคาสูงสุดและได้รับเลือกให้ได้รับสิทธิในการซื้อ โดยจะต้องเข้าทำสัญญาซื้อทรัพย์สินกับ KAMCO ภายใน 15 วันนับแต่วันที่ทำการประมูลได้
- 4) ผู้ซื้อจะได้รับสิทธิในการเลือกวิธีการชำระราคาทรัพย์สิน 2 วิธี คือ
 - วิธีที่ 1 เป็นการชำระเต็มราคาหรือขอชำระทั้งหมด ผู้ซื้อจะต้องชำระราคาให้เสร็จสิ้นภายในกำหนด 6 เดือน นับแต่วันทำสัญญา
 - วิธีที่ 2 เป็นการขอผ่อนชำระเป็นงวด ผู้ซื้อจะต้องผ่อนชำระให้แล้วเสร็จภายในกำหนด 5 ปี

2. ประเทศอินโดนีเซีย

ประเทศอินโดนีเซียได้มีวิธีดำเนินการแก้ไขปัญหาเศรษฐกิจของประเทศในประการหนึ่ง คือการจัดตั้งสำนักงานบริหารสินทรัพย์ขึ้นเพื่อทำการพัฒนาปรับปรุงเศรษฐกิจของชาติเมื่อปี ค.ศ.1998 โดยใช้ชื่อว่า The Indonesian Bank Restructuring Agency (IBRA) จัดตั้งขึ้นโดยกฎหมาย Presidential Decree No.27 of 1998 on The Establishment of IBRA ซึ่งมีวัตถุประสงค์เพื่อให้ความช่วยเหลือสถาบันการเงินที่ได้รับผลกระทบจากภาวะเศรษฐกิจตกต่ำ โดยการเข้าไปปรับปรุงโครงสร้างหนี้และบริหารสินทรัพย์ของลูกหนี้หรือสถาบันการเงินที่ได้รับผลกระทบ โดยการดำเนินงานของ IBRA เป็นไปตามข้อกำหนดทางกฎหมาย ดังนี้

2.1 การดำเนินงานของ IBRA

ภายใต้กฎหมายการจัดตั้ง IBRA, Presidential Decree No.27 of 1998 ซึ่งได้กำหนดให้ IBRA นั้นมีหน้าที่ตามที่กำหนดไว้ในกฎหมายธนาคาร (Banking Law No.10 of 1988, Article 37 A) โดยกำหนดให้ IBRA มีหน้าที่ดังต่อไปนี้

1) ปรับปรุงโครงสร้างหนี้ของธนาคารที่ได้รับการ โอนมาจาก Bank Indonesia

2) ชำระบัญชีสินทรัพย์ของธนาคารที่ได้รับ โอนมาทั้งสินทรัพย์ที่เป็น รูปธรรมและหนี้ต่าง ๆ ของลูกหนี้ผ่านทาง Asset Management Unit

3) ติดตามการชำระหนี้ที่ผ่านกระบวนการชำระบัญชีสินทรัพย์แล้ว⁶ นอกจากนี้ IBRA ยังสามารถตั้งหน่วยงานต่าง ๆ เพื่อช่วยให้การทำงานของ IBRA เป็นไปอย่างราบรื่น เช่น การจัดตั้งคณะกรรมการตรวจสอบ Independent Review Committee ให้เป็นที่ปรึกษาขององค์กร เป็นต้น และ IBRA ยังสามารถที่จะแต่งตั้งหรือโอนหน้าที่ให้บุคคลอื่น กระทำการแทนตนได้

2.2 อำนาจหน้าที่ของ IBRA

ในการปฏิบัติการเพื่อดำเนินการต่าง ๆ ตามหน้าที่ให้สำเร็จลุล่วงไป IBRA มีอำนาจดำเนินการดังต่อไปนี้

1) ดำเนินคดีต่อสินทรัพย์หรือหนี้ต่าง ๆ ที่ได้รับ โอนหรือเป็นของลูกหนี้ หรือธนาคารที่ได้รับการ โอนมาจาก Bank Indonesia

2) จัดตั้งหน่วยงานหรือแผนกภายในของ IBRA ในการควบคุม บริหาร หรือ ดำเนินการติดตามกรรมสิทธิ์ในสินทรัพย์ หรือหนี้ในการปรับปรุงโครงสร้างหนี้ หรือสินทรัพย์ที่เป็นหรือกำลังจะเป็นกรรมสิทธิ์ของธนาคารในการปรับปรุงโครงสร้างหนี้ หรือ IBRA ดำเนินคดี ต่อหรือผู้ที่เกี่ยวข้องกับลูกหนี้ / ธนาคารที่ได้รับ โอน / สินทรัพย์และหนี้สินของลูกหนี้หรือธนาคาร ที่ได้รับ โอน และ/หรือสินทรัพย์ที่ถูกโอนมายัง IBRA

3) ทบทวน เพิกถอน เลิกหรือเปลี่ยนแปลงข้อสัญญาที่ผูกพันธนาคารที่ได้ ถูกโอนมายัง IBRA กับบุคคลที่สามซึ่งทาง IBRA พิจารณาแล้วเห็นว่าอยู่ในฐานะเสียเปรียบ โดยการตัดสินใจดังกล่าวต้องแจ้งแก่คู่สัญญาที่เกี่ยวข้องทางไปรษณีย์ตอบรับ

4) โอนหรือขายสินทรัพย์หรือหนี้ต่างๆที่ได้รับ โอนมาซึ่งผู้รับ โอนหรือผู้ซื้อ สินทรัพย์หรือหนี้ดังกล่าวจะได้รับทั้งสิทธิ / หน้าที่ ตลอดจนผลประโยชน์ที่เกี่ยวข้องซึ่งคู่สัญญา เดิมมีอยู่ก่อนการ โอน และ/หรือการขาย

5) รับช่วงทรัพย์หรือซื้อสินทรัพย์หรือหนี้ที่ได้รับ โอน หรือเป็นของลูกหนี้ หรือธนาคารที่ถูกโอนมา ไม่ว่าจะทั้งหมดหรือแ ต่บางส่วนโดยตรงหรือโดยอ้อม หรือผ่านการ

⁶ http://www.bppn.go.id/ai_gi_legalbasis.asp.

ขายทอดตลาด การรับช่วงหรือซื้อสินทรัพย์หรือหนี้ดังกล่าวต้องทำอย่างชั่วคราว นกว่า IBRA นั้น จะแต่งตั้งคู่สัญญาที่จะมาเป็นผู้ซื้อที่แท้จริง ในกรณีที่รับช่วงทรัพย์สินหรือซื้อสังหาริมทรัพย์ IBRA ต้องทำหนังสือข้อกำหนดการซื้อดังกล่าวและบันทึกไว้ในหนังสือที่ดินและโฉนดที่ดิน⁷

2.3 การบริหารงานของ IBRA

IBRA นั้นดำเนินการบริหารงานโดยมีคณะกรรมการของสำนักงานบริหาร สินทรัพย์ที่ประกอบด้วยประธาน 1 คน และรองประธานไม่เกิน 4 คน โดยประธานจะทำหน้าที่เป็น ผู้แทนของ IBRA ทั้งในศาลและนอกศาล โดยประธานจะเป็นผู้กำหนดข้อบังคับในการบริหารการ ดำเนินงาน การแต่งตั้ง ตลอดจนสิทธิและหน้าที่ของเจ้าพนักงานของ IBRA⁸

ในการปฏิบัติงานของสำนักงานบริหารสินทรัพย์ของประเทศอินโดนีเซีย หรือ IBRA นั้นก็คือการเข้าไปช่วยเหลือและแก้ไขปัญหาของสถาบันการเงิน ดังนั้นในภารกิจหนึ่งที่สำคัญในการแก้ไขปัญหาคือการแก้ไขดูแลสินทรัพย์ด้วยคุณภาพของสถาบันการเงินต่าง ๆ ซึ่ง การจัดการกับสินทรัพย์ด้วยคุณภาพนี้ IBRA ได้กำหนดหลักเกณฑ์การดำเนินการไว้

2.4 หลักเกณฑ์การดำเนินการจัดการสินทรัพย์ด้วยคุณภาพของ IBRA

ในการดำเนินการจัดการสินทรัพย์ด้วยคุณภาพของ IBRA นั้นจะทำการโอน สินทรัพย์ ด้วยคุณภาพมาเพื่อทำการพัฒนาปรับปรุง โดยได้กำหนดถึงหลักเกณฑ์ของสินทรัพย์ ด้วยคุณภาพที่สามารถรับโอนไว้ คือสินทรัพย์ด้วยคุณภาพที่ IBRA สามารถรับซื้อรับโอนได้เพื่อจะ นำมาปรับปรุง โครงสร้างหนี้ โดยจะต้องเป็นทรัพย์สินที่มีรูปร่างและไม่มีรูปร่างทั้งหมดของหรือ จะเป็นของธนาคารที่ได้รับการ โอนมาจาก Bank Indonesia และ/หรือสาขาของธนาคารดังกล่าว รวมถึงทรัพย์สินที่มีรูปร่างและไม่มีรูปร่างทั้งหมดที่เป็นของหรือจะเป็นของ หรือที่ถูกโอนมายัง IBRA หรือทรัพย์สินที่มีรูปร่างและไม่มีรูปร่างทั้งหมดที่เป็นของหรือจะเป็นของลูกหนี้

เมื่อ IBRA ได้รับโอนสินทรัพย์ด้วยคุณภาพมาแล้ว IBRA ต้องนำมาบริหาร จัดการ ซึ่ง IBRA มีอำนาจดังต่อไปนี้

⁷ กิตติพงษ์ อรุณพัฒน์พงศ์ และคณะเบเคอร์ แอนด์ แม็คเคินซี. คู่มือกฎหมายบรรษัทบริหารสินทรัพย์ไทย, หน้า 131-134.

⁸ http://www.bppn.go.id/ai_gi_govnorgstruct.asp.

- 1) ทำการโอนหรือขายสินทรัพย์และหนี้ต่าง ๆ ของลูกหนี้หรือของธนาคารที่ถูกโอนหรือที่ได้รับการโอนให้แก่บุคคลโดยทั่วไปได้ ซึ่งราคาขายของสินทรัพย์หรือหนีดังกล่าวต้องมีราคาต่ำกว่าราคาปรากฏในบัญชี (Book Value)
- 2) รับช่วงหรือซื้อสินทรัพย์หรือหนี้ต่าง ๆ ไว้เองได้
- 3) ให้ความช่วยเหลือในด้านการลงทุนแต่เพียงบางส่วนในด้านการปรับปรุงโครงสร้าง หนี้ของธนาคารที่ถูกโอนมา หรือการบริหารสินทรัพย์ เพื่อเสริมสภาพคล่องให้กับธนาคาร ซึ่งการให้ความช่วยเหลือดังกล่าว IBRA สามารถยกเลิกเมื่อใดก็ได้⁹

2.5 วิธีการปรับปรุงโครงสร้างหนี้ของ IBRA

IBRA นั้นสามารถดำเนินการปรับปรุงโครงสร้างหนี้ของธนาคารที่ได้รับการโอนมาจาก Bank Indonesia เมื่อ Bank Indonesia ทำการโอนธนาคารมายัง IBRA เอกสารและข้อมูลต่าง ๆ รวมถึงกรรมการของธนาคาร จะถูกโอนมาภายหลังจากนั้นไม่เกิน 30 วัน นับแต่วันที่ Bank Indonesia โอนธนาคารดังกล่าวมายัง IBRA โดย IBRA นั้นจะทำการตรวจสอบบัญชี ข้อมูลสินทรัพย์ และหนี้สินต่าง ๆ ของธนาคาร โดย IBRA มีอำนาจดำเนินการดังต่อไปนี้

- 1) เรียกให้ธนาคารโอนสินทรัพย์และหนี้สินทั้งหมดหรือแต่บางส่วนของธนาคารไปยัง IBRA ในราคาที่ปรากฏในบัญชีของธนาคารหรือราคาอื่น ๆ และ/หรือแก่คู่สัญญาอื่นในราคาตลาด
- 2) เรียกให้ธนาคารยื่นแผนในการปรับปรุงคุณภาพของสินทรัพย์ การชำระบัญชี โครงสร้างเงินทุน และการจัดการบริหารแก่ IBRA
- 3) กำหนดจำนวนเงินที่ต้องทำการเพิ่มทุน เพื่อมิให้ธนาคารต้อง ล้มละลาย ซึ่งอาจเป็นจำนวนที่เท่ากับ / หรือมากกว่าที่ Bank Indonesia กำหนดก็ได้
- 4) ดำเนินการให้ความช่วยเหลือ ในด้านการลงทุนแต่บางส่วน (Provisional Capital Participation) แก่ธนาคาร
- 5) โอนการจัดการบริหารงานของธนาคารทั้งหมดหรือแต่บางส่วน มาให้แก่คู่สัญญาอื่น ๆ โดยทำเป็นสัญญาแต่งตั้งหรือสัญญาการดำเนินงานก็ได้
- 6) เรียกให้ธนาคารจัดทำรายงานประเมินผลการพัฒนาระบบการดำเนินงานของธนาคาร
- 7) ทำการควบหรือรวมกิจการกับธนาคารอื่น ๆ¹⁰

⁹ http://www.bppn.go.id/ai_bru_restructure.asp.

อย่างไรก็ตาม หากธนาคารหรือลูกหนี้รายใดไม่ได้ให้ความร่วมมือ IBRA จะได้ส่งเรื่องให้ส่วนงานคดี (Litigation Team) เพื่อดำเนินการทางด้านกฎหมาย และเมื่อ IBRA ได้ทำการปรับปรุงโครงสร้างหนี้รายใดเสร็จสิ้นแล้ว IBRA ก็จะต้องดำเนินการ โอนธนาคารดังกล่าว กลับคืนให้แก่ Bank Indonesia ต่อไป¹¹

2.6 การยุบเลิกของ IBRA

สำนักงานบริหารสินทรัพย์ของประเทศอินโดนีเซียหรือ IBRA จะอยู่ภายใต้การควบคุมของรัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลัง โดยต้องทำรายงานการเงินและผลการดำเนินงานต่อรัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลัง และสำเนาถึงคณะกรรมการตรวจสอบทางการเงิน Financial Sector Action Committee ทุก ๆ 6 เดือน

กำหนดระยะเวลาการเลิก IBRA นั้นจะมีกำหนดระยะเวลา 5 ปี นับแต่วันที่ประกาศฉบับที่ 17/1999 มีผลบังคับใช้ และเมื่อพ้นกำหนดเวลาดังกล่าว แล้ว รัฐบาลจะประกาศถึงการสิ้นสุด / การเลิกของ IBRA และเมื่อ IBRA ถูกยกเลิก สินทรัพย์ทั้งหมดของ IBRA จะกลายเป็นทรัพย์สินของรัฐ

3. ประเทศมาเลเซีย

ในปี ค.ศ.1965 ประเทศมาเลเซียนั้นได้จัดตั้งบริษัทบริหารสินทรัพย์ขึ้น มา โดยใช้ชื่อว่า Pengurusan Danaharta Nasional Berhad หรือเรียกว่า “Danaharta” ซึ่งถูกจัดตั้งขึ้นภายใต้กฎหมายเกี่ยวกับบริษัท ค.ศ.1965 (The Companies Act 1965) มีฐานะเป็นนิติบุคคลประเภทบริษัทจำกัด (Corporation)¹² โดยมีวัตถุประสงค์ในการจัดตั้งเพื่อแก้ไขปัญหาที่เกิดขึ้นกับเศรษฐกิจของประเทศ โดยเฉพาะปัญหาที่เกิดขึ้นกับสถาบันการเงิน ดังมีสาระสำคัญดังต่อไปนี้

¹⁰ กิติพงษ์ อรุณพัฒน์พงศ์ และคณะเบเคอร์ แอนด์ แม็คเคนซี. คู่มือกฎหมายบริษัทบริหารสินทรัพย์ไทย, หน้า 194 - 198.

¹¹ http://www.bppn.go.id/ai_amc_restructure.asp

¹² Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.3.

3.1 วัตถุประสงค์ในการจัดตั้ง Danaharta ¹³

บริษัทบริหารสินทรัพย์ของประเทศมาเลเซียถูกจัดตั้งขึ้น โดยมี วัตถุประสงค์ในการจัดตั้งดังนี้

- 1) ช่วยเหลือสถาบันการเงินในการจำหน่ายจ่ายโอนสินทรัพย์ด้อยคุณภาพ
- 2) ช่วยเหลือและส่งเสริมภาคธุรกิจโดยเฉพาะกิจการที่ประสบปัญหา ทางการเงิน และ
- 3) ส่งเสริมการฟื้นตัวทางเศรษฐกิจของประเทศโดยการเพิ่มสภาพ คล่องให้แก่ระบบการเงิน

ในการดำเนินการเพื่อให้บรรลุวัตถุประสงค์ดังกล่าวข้างต้น Danaharta นั้นจะดำเนินการด้วยวิธีการรูปแบบต่าง ๆ ซึ่งรวมทั้งรับโอนและการจัดการสินทรัพย์และหนี้สิน การให้ความสนับสนุนทางการเงิน และการจำหน่าย จ่าย โอนสินทรัพย์และหนี้สินที่ได้รับโอนมา ดังนั้น Danaharta Act จึงได้กำหนดอำนาจในการดำเนินการดังกล่าวไว้

3.2 อำนาจในการดำเนินการของ Danaharta

นอกจากอำนาจในการดำเนินการต่าง ๆ โดยทั่วไป ตามที่ระบุไว้ในหนังสือบริคณห์สนธิ ข้อบังคับ และตามกฎหมาย แล้ว Danaharta ยังมีอำนาจในการดำเนินการต่าง ๆ ดังต่อไปนี้

- 1) ดำเนินธุรกิจในรูปแบบบริษัทบริหารสินทรัพย์
- 2) รับโอนหรือได้มาซึ่งสินทรัพย์และหนี้สินโดยวิธีการหรือรูปแบบใด ๆ
- 3) จัดการบริหาร ให้การสนับสนุนทางการเงิน รวมทั้งจำหน่าย จ่าย โอนสินทรัพย์หรือหนี้สินที่ได้รับมา
- 4) กระทำการอื่นใดที่เกี่ยวข้องกับอำนาจที่ Danaharta ได้มีอยู่หรือจำเป็นเพื่อบรรลุวัตถุประสงค์ของ Danaharta

¹³ <http://www.danaharta.com.my/default.html>.

3.3 การจัดตั้งของ Danaharta

บริษัทบริหารสินทรัพย์ของประเทศมาเลเซียมีฐานะเป็นนิติบุคคล ประเภทบริษัท (Corporation) ซึ่งจัดตั้งภายใต้กฎหมายเกี่ยวกับบริษัท ค.ศ. 1965 (The Companies Act 1965) และมีอำนาจในการดำเนินการต่าง ๆ โดยทุนในการจัดตั้ง Danaharta นั้น กระทรวงการคลังเข้าซื้อและได้ถือหุ้นทั้งหมด ซึ่งการถือหุ้นโดยกระทรวงการคลังนี้มีลักษณะ อย่างเดียวกับบริษัทโฮลดิ้งคือ กระทรวงการคลังมีสิทธิและอำนาจในฐานะผู้ถือหุ้นของ Danaharta ตามที่ระบุในหนังสือบริคณห์สนธิ และข้อบังคับของ Danaharta นอกจากนี้แล้ว Danaharta ยังได้รับการสนับสนุนจากรัฐบาลในรูปแบบของการค้ำประกัน โดยรัฐบาล จะออกหนังสือค้ำประกันตาม Section 14 ของ Financial Procedure Act 1957 ให้¹⁴

3.4 การบริหารงานของ Danaharta

บริษัทบริหารสินทรัพย์ของประเทศมาเลเซียหรือ Danaharta นั้นจะทำการบริหารงาน โดยมีคณะกรรมการที่มาจากการแต่งตั้งโดยรัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลัง จำนวนรวม 9 คน ประกอบด้วยประธาน (Non – executive Chairman) 1 คน กรรมการผู้จัดการ (Managing Director) 1 คน เจ้าหน้าที่จากหน่วยงานของรัฐบาลกลาง 2 คน ตัวแทนจากภาคเอกชน 3 คน และตัวแทนจากชุมชนที่ดูแลด้านงานระหว่างประเทศ (International Community) 2 คน¹⁵

โดยคณะกรรมการมีหน้าที่หลักในการรับผิดชอบด้านนโยบายและ การบริหารกิจการภายในและธุรกิจของ Danaharta นอกจากนี้แล้วคณะกรรมการยังมีอำนาจหน้าที่ใด ๆ ตามที่ระบุไว้ในหนังสือบริคณห์สนธิ และข้อบังคับของ Danaharta อีกด้วย คณะกรรมการนี้จะทำการแต่งตั้งคณะกรรมการบริหารขึ้น โดยมีกรรมการผู้จัดการดำรงตำแหน่งเป็นหัวหน้าเจ้าหน้าที่ฝ่ายบริหาร (CEO) ของ Danaharta และจะดูแลด้านการบริหารงานทั่วไป นอกจากนี้รัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลังอาจแต่งตั้งกรรมการคนใด ๆ ให้ดำเนินการตามที่จำเป็นหรือเห็นสมควรเพื่อให้การดำเนินงานของ Danaharta ได้บรรลุวัตถุประสงค์

โดยหน้าที่หลักของบริษัทบริหารสินทรัพย์ Danaharta นั้นคือการช่วยเหลือสถาบันการเงินในการจำหน่าย ง่าย โอนสินทรัพย์ด้วยคุณภาพ ดังนั้น การโอนสินทรัพย์ด้วยคุณภาพจึงเป็นเรื่องสำคัญที่มีการกำหนดหลักเกณฑ์ดังกล่าวไว้

¹⁴ Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.10-14.

¹⁵ Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.5.

3.5 หลักเกณฑ์การดำเนินการจัดการสินทรัพย์ด้วยคุณภาพของ Danaharta

ใน Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000 การโอนสินทรัพย์ด้วยคุณภาพ Danaharta ได้กำหนดประเภทของสินทรัพย์และวิธีการโอนไว้ ดังนี้

3.5.1 ประเภทสินทรัพย์ที่ Danaharta สามารถรับซื้อ รับโอน หรือเข้าถือได้ คือ

1) สินเชื่อ (Credit Facility) หรือการให้เงินกู้ประเภทต่าง ๆ และในรูปแบบใด ๆ ที่ได้จัดทำหรือเกิดขึ้นตามหลักการธนาคารของศาสนาอิสลาม (Islamic Banking Concepts) / การค้ำประกันหนี้ของบุคคลใด ๆ / การกระทำหรือธุรกรรมที่ธนาคารกลางแห่งมาเลเซียอาจประกาศกำหนดให้ถือเป็นสินเชื่อ (Credit Facility) ตาม Banking and Financial Institution Act 1989

2) ทรัพย์สิน (Property) ทั้งสังหาริมทรัพย์และอสังหาริมทรัพย์

3) ธุรกิจต่าง ๆ และ/หรือ

4) กิจการต่าง ๆ

5) สิทธิประโยชน์ และหน้าที่ต่าง ๆ ที่เกี่ยวข้องหรือเกี่ยวเนื่องกับสินทรัพย์ประเภทต่าง ๆ ที่กล่าวข้างต้น¹⁶

3.5.2 วิธีการโอนสินทรัพย์ของ Danaharta

ปกติการรับโอนเข้าถือหรือซื้อสินทรัพย์จากผู้โอน หรือผู้ขาย นั้นจะขึ้นอยู่กับความสมัครใจของ Danaharta กับผู้โอนหรือผู้ขายสินทรัพย์ แต่อย่างไรก็ตามการรับโอน เข้าถือ หรือซื้อสินทรัพย์จากผู้โอนหรือผู้ขายบางประเภท (ได้แก่เจ้าหน้าที่ผู้จัดการกองทุนที่ปรึกษาการลงทุน ศูนย์รับฝากหลักทรัพย์ Clearing House ฯลฯ) ซึ่งมีกฎหมายกำหนดโดยเฉพาะจะต้องได้รับอนุมัติจากคณะกรรมการหลักทรัพย์ (Securities Commission) ก่อน

ในการรับโอนหรือซื้อสินทรัพย์ Danaharta จะทำการออกเอกสารใบรับรอง (Vesting Certificate) ประทับตราของ Danaharta ซึ่งเอกสารใบรับรองดังกล่าวถือเป็นหลักฐานว่า Danaharta นั้นได้เข้าถือหรือรับโอนสินทรัพย์นับแต่วันที่เข้าถือหรือรับโอน (Vesting Date) ที่ระบุไว้ในเอกสารใบรับรองและสามารถไต่ถามกับบุคคลใด ๆ ได้¹⁷ ทั้งนี้เมื่อ Danaharta รับโอนหรือเข้าถือสินทรัพย์แล้ว ผู้ขายหรือผู้โอนสินทรัพย์จะได้รับการปลดหนี้หรือหน้าที่ที่

¹⁶ กิตติพงศ์ อรุณพิพัฒน์พงศ์ และคณะเบเคอร์ แอนด์ แม็คเคนซี, คู่มือกฎหมายบรรษัทบริหารสินทรัพย์ไทย, หน้า 146 - 147.

¹⁷ Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.14.

เกี่ยวกับสินทรัพย์ซึ่งได้เปิดเผยหรือแจ้งเป็นลายลักษณ์อักษรต่อ Danaharta ก่อนวันที่ Danaharta จะเข้าถึงสินทรัพย์ (Disclosed Obligations) และ Danaharta นั้นจะได้รับโอนสิทธิ (รวมทั้งสิทธิในหลักประกัน) และหน้าที่ที่ได้มีการเปิดเผย ซึ่งผู้ขายหรือผู้โอนสินทรัพย์มีอยู่ตามกฎหมาย เอกสารสัญญา หรือคำสั่งใด ๆ ที่เกี่ยวกับหรือเกี่ยวเนื่องกับสินทรัพย์ที่ได้รับโอนหรือซื้อ¹⁸

การที่ Danaharta ได้รับโอนหรือซื้อสินทรัพย์จะไม่มีผลดังต่อไปนี้

- 1) ทำให้ Danaharta ผู้โอนหรือผู้ขายสินทรัพย์ หรือบุคคลใดๆ ตกเป็นผู้ผิดหรือละเมิดสัญญาหรือข้อตกลงใด ๆ
- 2) ทำให้บุคคลใด ๆ มีสิทธิยกเลิกหรือแก้ไขข้อสัญญาหรือข้อตกลง หรือทำให้หนี้ที่เกี่ยวกับสินทรัพย์ถึงกำหนดชำระโดยพลัน หรือสามารถบังคับการปฏิบัติการชำระหนี้แตกต่างไปจากสิทธิที่บุคคลดังกล่าวมีอยู่เดิม
- 3) ทำให้ Danaharta ผู้โอนหรือผู้ขายสินทรัพย์หรือบุคคลใด ๆ ผิดกฎหมายหรือสัญญาที่จำกัดหรือห้ามขาย จำหน่ายจ่ายโอนสินทรัพย์ หรือเปิดเผยข้อมูล
- 4) ทำให้ผู้ค้ำประกันได้รับการปลดหนี้
- 5) เป็นการยกเลิกหรือทำให้สัญญาหรือหลักประกันใด ๆ สิ้นผล
- 6) เป็นการยกเลิก หรือเปลี่ยนแปลงสิทธิ สิทธิประโยชน์ ลำดับแห่ง สิทธิ หรือข้อยกเว้นใด ๆ ที่ผู้โอนหรือผู้ขายมีอยู่ ซึ่ง Danaharta ได้รับโอนหรือเข้าถึงสินทรัพย์¹⁹

รวมถึง สิทธิจะยกข้อต่อสู้ หรือใช้สิทธิที่มีอยู่ต่อผู้โอนสินทรัพย์หรือบุคคลใด ๆ ในเรื่องดังต่อไปนี้ต่อ Danaharta

- (1) ข้อต่อสู้เกี่ยวกับสิทธิในการหักกลบลบหนี้หรือฟ้องแย้ง
- (2) ข้อต่อสู้เกี่ยวกับส่วนได้เสียที่บุคคลใด ๆ เคยมีอยู่ อันเกี่ยวกับสินทรัพย์
- (3) ข้อต่อสู้ที่เกี่ยวข้องด้วยการฉ้อ โกง กลฉ้อฉล ความไม่สมัครใจ หรือการสำคัญผิด
- (4) ข้อต่อสู้เกี่ยวกับความผิดพลาดในข้อกำหนดหรือข้อเท็จจริง
- (5) ข้อต่อสู้เกี่ยวกับการผิดกฎหมายหรือ การไม่มีผลทาง กฎหมายของสินทรัพย์หรือสัญญาใดๆ ที่เกี่ยวเนื่องกับสินทรัพย์

¹⁸ Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.14-A.

¹⁹ กิตติพงษ์ อรุณทรัพย์พัฒนพงศ์ และคณะเบเคอร์ แอนด์ แม็คเคนซี. คู่มือกฎหมายบรรษัทบริหารสินทรัพย์ไทย, หน้า

(6) ข้อต่อสู้เกี่ยวกับเรื่องการไม่พิจารณาไตร่ตรองไม่ว่าทั้งหมด หรือ บางส่วน

(7) ข้อต่อสู้เกี่ยวกับความเข้าใจในเอกสารหรือสัญญาที่เกี่ยวข้อง กับ สิทธิหรือความสามารถของผู้ลงนามในเอกสารหรือสัญญา

(8) ข้อต่อสู้เกี่ยวกับข้อผิดพลาด หรือขาดตกบกพร่องของเอกสาร แสดง ข้อมูลรายละเอียดของหนี้เกี่ยวกับสินทรัพย์ที่ออกโดยผู้โอนหรือผู้ขายสินทรัพย์ หรือบุคคลอื่น

เว้นแต่ข้อต่อสู้หรือสิทธิเรียกร้องดังกล่าวจะได้เปิดเผย หรือ ได้แจ้งเป็น ลายลักษณ์อักษรต่อ Danaharta ก่อนวันที่ Danaharta จะได้รับโอนหรือเข้าถือสินทรัพย์ (Disclosed Claim) ทั้งนี้ บุคคลซึ่งไม่อาจยกข้อต่อสู้หรือใช้สิทธิเรียกร้องต่อ Danaharta ดังกล่าวข้างต้นจะต้อง ไปดำเนินการเรียกร้องค่าเสียหายจากผู้ขายหรือผู้โอนสินทรัพย์เองโดยตรง นอกจากนี้มีการกำหนด หลักเกณฑ์ วิธีการและค่าธรรมเนียมเฉพาะที่เกี่ยวกับการรับโอนหรือเข้าถือสินทรัพย์ประเภทที่ดิน และสิทธิที่เกี่ยวกับที่ดินเพิ่มเติมจะแตกต่างกันในแต่ละพื้นที่ / รัฐที่ดินตั้งอยู่ในเขตด้วย

3.6 การบริหารสินทรัพย์ด้วยคุณภาพของ Danaharta

ในการจัดการสินทรัพย์และหนี้สินจะมีการ จัดตั้งคณะกรรมการ ตรวจสอบ ดูแล (Oversight Committee) ซึ่งจะประกอบด้วยตัวแทนจากกระทรวงการคลัง ธนาคารกลางแห่ง มาเลเซีย และคณะกรรมการหลักทรัพย์อย่างละ 1 คน เพื่อทำหน้าที่หลัก คือ

- 1) อนุมัติการแต่งตั้งผู้บริหารพิเศษ (Special Administration)
- 2) อนุมัติการแต่งตั้งที่ปรึกษาทางการเงิน (Financial Advisor)
- 3) อนุมัติข้อเสนอแนะและคำปรึกษาของ Danaharta อันเกี่ยวกับการขยาย เวลาหรือการยกเลิกการพักชำระหนี้ (Moratorium)
- 4) อนุมัติข้อเสนอแนะและคำปรึกษาของ Danaharta อันเกี่ยวกับการยกเลิกการ แต่งตั้งผู้บริหารพิเศษ²⁰

โดยคำชี้ขาดหรือการตัดสินใจของคณะกรรมการตรวจสอบดูแลถือเป็น ที่สุด และมีผลผูกพันและไม่อยู่ภายใต้การพิจารณาหรือเพิกถอนของศาล

เพื่อความชัดเจนในการจัดการและบริหารสินทรัพย์ที่ Danaharta ได้รับ โอน หรือเข้าถือยิ่งขึ้นไปอีก ได้มีการกำหนดนิยามของ คำว่า “บุคคลที่ได้รับผลกระทบ” (Affected Person) ที่เกี่ยวข้องกับสินทรัพย์ที่ Danaharta ได้รับโอน ซื้อ หรือเข้าถือ โดยให้มีความหมายถึง

²⁰ Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.22.

- (1) บริษัทใด ๆ ซึ่งมีหน้าที่หรือความรับผิดชอบภายใต้สินเชื่อใด ๆ ต่อ Danaharta หรือบริษัทลูกของ Danaharta (“บุคคลที่ได้รับผลกระทบขั้นต้น” หรือ Primary Affected Person) ซึ่งถือเป็นลูกหนี้ขั้นต้นที่เกี่ยวกับสินทรัพย์ที่ Danaharta ได้รับ โอน ซื้อ หรือเข้าถือ
- (2) บริษัทลูกของบุคคลที่ได้รับผลกระทบขั้นต้น
- (3) บริษัทใด ๆ ที่ให้หลักประกันความรับผิดชอบหรือการปฏิบัติตามหน้าที่ของบุคคลใด ๆ ต่อ Danaharta หรือบริษัทลูกของ Danaharta
- (4) บริษัทใด ๆ ซึ่งหุ้นหนึ่งในบริษัทอย่างน้อย 2 % ได้ถูกจำหน่ายหรือให้ไว้เป็นหลักประกันความรับผิดชอบหรือการปฏิบัติตามหน้าที่ของบุคคลใด ๆ ต่อ Danaharta หรือบริษัทลูกของ Danaharta ²¹

หลังจาก Danaharta ได้รับโอนหรือเข้าถือสินทรัพย์แล้ว คณะกรรมการหรือผู้ถือหุ้นเสียงข้างมากของบุคคลที่ได้รับผลกระทบอาจขอต่อคณะกรรมการตรวจสอบดูแล โดยผ่านทาง Danaharta หรือ Danaharta อาจร้องขอต่อคณะกรรมการตรวจสอบดูแล เพื่อให้มีการแต่งตั้งผู้บริหารพิเศษของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ ²² หากเห็นว่าบุคคลที่ได้รับผลกระทบไม่สามารถหรือมีความเป็นไปได้ว่าจะไม่สามารถชำระหนี้สินของตน หรือไม่สามารถหรือมีความเป็นไปได้ว่าจะไม่สามารถปฏิบัติการชำระหนี้หรือข้อผูกพันที่มีต่อเจ้าหนี้ทั้งหลายของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ ²³ เมื่อ Danaharta เสนอต่อคณะกรรมการตรวจสอบดูแล (ไม่ว่าเนื่องจากได้รับการร้องขอจากบุคคลที่ได้รับผลกระทบหรือเห็นสมควรเอง) ให้แต่งตั้งผู้บริหารพิเศษของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ ²⁴ เป็นคณะกรรมการตรวจสอบดูแล นอกจากนี้หาก Danaharta เห็นสมควรและคณะกรรมการตรวจสอบพิเศษดูแลอนุมัติ Danaharta นั้นอาจแต่งตั้งผู้บริหารพิเศษหรือแต่งตั้งผู้บริหารพิเศษคนใหม่เพื่อทำหน้าที่แทนผู้บริหารพิเศษคนเดิมได้ นอกจากนี้ยังสามารถแต่งตั้งที่ปรึกษาอิสระได้อีกด้วย โดยกฎหมายได้กำหนดคุณสมบัติขั้นต่ำของผู้ที่จะมาเป็นผู้บริหารพิเศษและที่ปรึกษาอิสระไว้ใน Section 51 และ 52

²¹ Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.21.

²² Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.23.

²³ Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.25.

²⁴ Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.24.

3.7 วิธีการปรับโครงสร้างหนี้ของ Danaharta

หลังจากที่ได้รับการแต่งตั้ง ผู้บริหารพิเศษจะต้องเตรียมดำเนินการ เพื่อจัดการและบริหารบุคคลที่ได้รับผลกระทบโดยเร็วที่สุด โดยปฏิบัติตามขั้นตอน ดังนี้

1) จัดเตรียมและเสนอแผนการจัดการและบริหารบุคคลที่ได้รับผลกระทบ ต่อ Danaharta ²⁵

2) เมื่อได้รับข้อเสนอแผนแล้ว Danaharta จะได้พิจารณาแผน โดยมีที่ปรึกษาทางการเงิน ซึ่ง Danaharta แต่งตั้งขึ้นตามกฎหมายเป็นที่ปรึกษาและให้คำแนะนำ ทั้งนี้ที่ปรึกษาทางการเงินจะต้องจัดทำรายงาน(Report) เกี่ยวกับความเหมาะสมของแผนโดยคำนึงถึงผลประโยชน์ของเจ้าหนี้ทั้งหลายและผู้ถือหุ้นของบุคคลที่ได้รับผลกระทบเพื่อเสนอต่อ Danaharta ²⁶

3) หลังจาก Danaharta ได้พิจารณาเห็นชอบข้อเสนอแผนของผู้บริหาร พิเศษแล้ว Danaharta จะต้องส่งข้อเสนอแผนและรายงานของที่ปรึกษาทางการเงินให้แก่บุคคลที่ได้รับผลกระทบและเจ้าหนี้มีประกันพิจารณา รวมทั้งส่งหนังสือเรียกประชุมถึงเจ้าหนี้มีประกันของบุคคลที่ได้รับผลกระทบล่วงหน้าเพื่อประชุมเจ้าหนี้มีประกันในการอนุมัติหรือปฏิเสธข้อเสนอแผนที่ผู้บริหารพิเศษจัดทำขึ้น ²⁷

4) ในกรณีที่เสียงข้างมากของเจ้าหนี้มีประกัน ที่เข้าประชุมเจ้าหนี้ อนุมัติ ข้อเสนอ แผน ข้อเสนอแผนดังกล่าวจะใช้เป็นแผนการจัดการและบริหารบุคคลที่ได้รับผลกระทบต่อไป โดยแผนดังกล่าวจะมีผลผูกพันบุคคลที่ได้รับผลกระทบรวมทั้งกรรมการและผู้ถือหุ้นของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ ²⁸

อย่างไรก็ตาม หากข้อเสนอแผนดังกล่าวไม่ได้รับความเห็นชอบจากที่ประชุม Danaharta อาจะสั่งให้ผู้บริหารพิเศษยื่นข้อเสนอแผนอันใหม่ หรืออาจแต่งตั้งผู้บริหารพิเศษรายใหม่เข้ามาดำเนินการแทนผู้บริหารพิเศษรายเดิมก็ได้

ในการดำเนินการตามแผนซึ่งได้รับความเห็นชอบจากที่ประชุม เจ้าหนี้มีประกัน ผู้บริหารพิเศษมีอำนาจจัดการบริหารบุคคลที่ได้รับผลกระทบโดยวิธีการต่าง ๆ ตามที่ระบุไว้ในแผน ซึ่งใน Section 30 และ Section Schedule of the Act ได้กำหนดไว้ ซึ่งรวมทั้งวิธีการใดวิธีการหนึ่งดังต่อไปนี้ คือ

²⁵ Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.44 & 45.

²⁶ Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.46.

²⁷ Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.24.

²⁸ Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.47 & 49.

- (1) เสร็จและประนีประนอมหนี้ระหว่างบุคคลที่ได้รับผลกระทบกับ เจ้าหนี้ทั้งหมดหรือบางราย ผู้ถือหุ้นของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ และลูกหนี้ของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ
- (2) เพิ่มทุน ลดทุน หรือเปลี่ยนแปลงโครงสร้างการถือหุ้นของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ
- (3) ขายทรัพย์สินทั้งหมดหรือบางส่วนของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ
- (4) โอนหุ้น สิทธิทรัพย์สิน หนี้สิน หน้าที่ และความรับผิดชอบทุกประเภทหรือประเภทใด ๆ ไม่ว่าทั้งหมดหรือบางส่วนของบุคคลที่ได้รับผลกระทบให้บุคคลหรือบริษัทอื่น
- (5) ฟ้องร้องหรือต่อสู้คดีที่เกี่ยวกับบุคคลที่ได้รับผลกระทบที่อยู่ในระหว่างกระบวนการพิจารณา
- (6) ชำระบัญชีของบุคคลที่ได้รับผลกระทบโดยไม่จำเป็นต้องเลิกกิจการ
- (7) ปรับโครงสร้าง ควบคุมกิจการ หรือการทำกรอื่น ๆ เกี่ยวกับบุคคลที่ได้รับผลกระทบตามที่จำเป็น เพื่อปฏิบัติตามแผนที่ได้รับความเห็นชอบจากที่ประชุมเจ้าหนี้ มีประกัน

ผู้บริหารพิเศษของบุคคลที่ได้รับผลกระทบจะมีอำนาจจัดการ และบริหาร บุคคลที่ได้รับผลกระทบนับแต่วันที่ได้รับแต่งตั้งโดยคณะกรรมการตรวจสอบดูแล²⁹ และจะพ้นจากตำแหน่งเมื่อคณะกรรมการตรวจสอบดูแลโดยคำแนะนำของ Danaharta นั้นมีคำสั่งให้ยกเลิกการแต่งตั้ง และ/หรือถอดถอนจากตำแหน่ง

เมื่อผู้บริหารพิเศษเข้ามามีอำนาจในการจัดการทรัพย์สินของบุคคลที่ได้รับผลกระทบแล้ว ให้ถือว่าผู้บริหารพิเศษเป็นตัวแทนของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ³⁰ และห้ามมิให้บุคคลอื่นใดเข้ามายุ่งเกี่ยวกับทรัพย์สินดังกล่าวโดยไม่ได้รับความยินยอมจากผู้บริหารพิเศษ³¹ และผู้บริหารพิเศษมีอำนาจในการสั่งให้ผู้บริหารพิเศษเดิมหรือพนักงานของบุคคลที่ได้รับผลกระทบส่งมอบทรัพย์สิน สมุดบัญชีและเอกสารที่เกี่ยวกับทรัพย์สินและหนี้สินให้แก่ผู้บริหารพิเศษได้³²

²⁹ Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.28.

³⁰ Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.32.

³¹ Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.34.

³² Pengurusan Danaharta Nasional Berhad (Amendment) Act 2000, S.36.

3.8 อำนาจของผู้บริหารพิเศษ

นอกจากอำนาจในการดำเนินการต่าง ๆ ตามที่ได้ระบุไว้ในแผนจัดการและบริหารบุคคลที่ได้รับผลกระทบซึ่งได้รับอนุมัติจากที่ประชุมเจ้าหน้าที่มีประกันแล้ว ผู้บริหารพิเศษจะเป็นผู้มีอำนาจในการจัดการและบริหารบุคคลที่ได้รับผลกระทบในฐานะเจ้าหน้าที่และตัวแทนของผู้ที่ได้รับผลกระทบทั้งในด้านปรับโครงสร้างหนี้และปรับโครงสร้างกิจการของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ ซึ่งรวมทั้งอำนาจกระทำการตาม Section 30, 37-40, 42, 42 A, 43 & Second Schedule of the Act ดังนี้

- 1) กระทำการใด ๆ ที่จำเป็นเพื่อการจัดการสินทรัพย์และกิจการภายในของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ
- 2) ถอดถอนหรือแต่งตั้งกรรมการของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ
- 3) เข้าถือ เรียกร้อง และรวบรวมสินทรัพย์ของบุคคลที่รับผลกระทบ รวมทั้งดำเนินคดีที่เกี่ยวข้องกับการดังกล่าว
- 4) ขายหรือจำหน่ายจ่ายโอนสินทรัพย์ของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ
- 5) ระดมทุนหรือกู้ยืมเงิน และนำสินทรัพย์ของบุคคลที่ได้รับผลกระทบเป็นหลักประกัน
- 6) แต่งตั้งนักบัญชีหรือบุคคลที่มีคุณสมบัติมาช่วยในการปฏิบัติหน้าที่ของผู้บริหารพิเศษ
- 7) กระทำการใด ๆ และลงนามในเอกสารแทนบุคคลที่ได้รับผลกระทบ
- 8) ดำเนินธุรกิจของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ
- 9) ฟ้องร้อง หรือดำเนินกระบวนการพิจารณาใด ๆ ในนามของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ
- 10) ไม่ปฏิบัติหรือหลีกเลี่ยงการ โอน จำนอง ส่งมอบสินค้า ชำระหนี้หรืออื่น ๆ ซึ่งถือเป็นการที่บุคคลที่ได้รับผลกระทบ กระทำหรือยินยอมให้กระทำโดยให้เปรียบแก่บุคคลใดบุคคลหนึ่งโดยเฉพาะตามที่กำหนดไว้ในกฎหมายล้มละลาย
- 11) จัดตั้งบริษัทลูกของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ
- 12) โอนสินทรัพย์ของบุคคลที่ได้รับผลกระทบไม่ว่าทั้งหมดหรือบางส่วนไปยังบริษัทลูกของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ
- 13) เช่าทรัพย์สินใด ๆ เพื่อประโยชน์ของบุคคลที่ได้รับผลกระทบและนำทรัพย์สินของบุคคลที่ได้รับผลกระทบออกให้เช่า

- 14) ทำการเจรจาและประนีประนอมยอมความในนามของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ
- 15) เรียกให้ผู้ถือหุ้นของบุคคลที่ได้รับผลกระทบชำระค่าหุ้นที่ยังขาดอยู่
- 16) ดำเนินคดีแพ่งและคดีล้มละลายต่อลูกหนี้ของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ และรับชำระหนี้ด้วยทรัพย์สิน หรือเงินปันผลที่บุคคลที่ได้รับผลกระทบมีสิทธิได้รับ
- 17) ต่อสู้คดีที่ร้องขอให้มีการชำระบัญชีของบุคคลที่ได้รับผลกระทบ
- 18) ชำระหนี้หรือปฏิบัติการชำระหนี้ที่จำเป็น
- 19) กระทำการใด ๆ ที่จำเป็นและเกี่ยวข้องกับอำนาจในการจัดการและบริหารสินทรัพย์ของบุคคลผู้ได้รับผลกระทบ

3.9 การขายสินทรัพย์³³ ของ Danaharta

ในการดำเนินงานของบริษัทบริหารสินทรัพย์ของ Danaharta นั้นการขายสินทรัพย์ถือเป็นภารกิจหนึ่งที่ Danaharta จะต้องกระทำในการแก้ไขปัญหาที่เกิดกับสถาบันการเงิน และเป็นการลดภาระหนี้เสียที่เกิดขึ้น หากลูกหนี้ของสถาบันการเงินนั้นไม่สามารถชำระหนี้ต่อไปได้ โดยพระราชบัญญัติ Danaharta ปี ค.ศ.1998 ประกอบด้วยระเบียบข้อบังคับที่ 15 พระราชบัญญัติที่ดินแห่งชาติปี ค.ศ.1965 (Fifteenth Schedule, NLC) ได้ให้อำนาจแก่ Danaharta ที่สามารถทำการจำหน่ายทรัพย์สินต่าง ๆ รวมถึงทรัพย์สินที่เป็นหลักประกันภายในกำหนดหนึ่งเดือนนับแต่วันที่มิจดหมายบอกกล่าวการจำหน่ายนั้นไปยังลูกหนี้หรือเจ้าของทรัพย์สินนั้นแล้ว โดยการจำหน่ายนี้ต้องเป็นการจำหน่ายใน รูปแบบที่เปิดโอกาสให้สาธารณชนสามารถเข้าทำการเสนอซื้อ ได้โดยวิธีการประมูลสุ่วราคา

3.10 การยุบเลิกของ Danaharta

บริษัทบริหารสินทรัพย์ของประเทศมาเลเซียได้กำหนดให้ระยะเวลา เลิก Danaharta อยู่ภายใต้อำนาจของรัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลัง หากในเวลาใด ๆ รัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลังโดยความเห็นชอบของกระทรวงการคลังเห็นว่าการดำเนินการของ Danaharta ตามกฎหมายจัดตั้ง Danaharta ไม่มีความจำเป็นอีกต่อไป รัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลังมีอำนาจ

³³ Publications Malaysia's National Asset Management Company (Online). Available URL : <http://www.danaharta.com.my/pubs/index.html>.

สั่งให้คณะกรรมการของ Danaharta เรียกประชุมผู้ถือหุ้นเพื่อชำระบัญชีและเลิกกิจการ Danaharta หลังจากที่คณะกรรมการ Danaharta นั้นได้มีมติให้เลิกกิจการของ Danaharta แล้ว รัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลังจะต้องตีพิมพ์การยกเลิกกฎหมาย การจัดตั้ง Danaharta พร้อมทั้งคำสั่งที่เกี่ยวกับผลของการยกเลิกกฎหมาย รวมทั้งการ โอนทรัพย์สินหรือ การจัดการใด ๆ ที่เกี่ยวข้องและจำเป็นในราชกิจจานุเบกษาต่อไป

การที่กฎหมายบัญญัติให้อำนาจแก่ Danaharta ในการดำเนินการดังกล่าวสามารถช่วยแก้ไขปัญหาสินทรัพย์ด้อยคุณภาพในมาเลเซียได้อย่างมาก เนื่องจากกฎหมายให้อำนาจแก่ Danaharta ก่อนข้างมาก ยิ่งไปกว่านั้นการแต่งตั้งผู้ที่มีความชำนาญเข้ามาเป็นผู้บริหารพิเศษยังเป็นปัจจัยที่ช่วยให้การบริหารสินทรัพย์ด้อยคุณภาพเป็นไปอย่างมีประสิทธิภาพมากขึ้น ซึ่งหากไม่มีผู้ที่เข้ามาช่วยดำเนินการดังกล่าวแล้ว อาจจะเป็นเหตุให้สถาบันการเงินจำต้องดำเนินการแก้ไขปัญหาเองด้วยการดำเนินคดีมากขึ้น ซึ่งจะไม่ก่อให้เกิดผลดีต่อการแก้ไขปัญหาสินทรัพย์ด้อยคุณภาพแต่อย่างใด

ทั้งนี้ เพื่อให้เป็นที่เข้าใจในมาตรการทางกฎหมายในการปรับปรุงโครงสร้างหนี้ของต่างประเทศ อันประกอบด้วยประเทศเกาหลีใต้ ประเทศอินโดนีเซีย และประเทศมาเลเซียที่ได้กล่าวมาแล้วข้างต้นได้อย่างชัดเจนยิ่งขึ้น เพื่อนำไปสู่การวิเคราะห์เปรียบเทียบกับมาตรการทางกฎหมายในการปรับโครงสร้างหนี้ของบรรษัทบริหารสินทรัพย์ไทยที่จะได้กล่าวต่อไปในบทที่ 4 ซึ่งถือเป็นหัวข้อสำคัญในการทำงานวิจัยฉบับนี้ และเพื่อเป็นประโยชน์ในการแยกแยะประเด็นความเหมือนกันและความแตกต่างกันของหน่วยงานบริหารสินทรัพย์ดังกล่าว ผู้วิจัยได้สรุปมาตรการในการบริหารจัดการสินทรัพย์ด้อยคุณภาพของประเทศเหล่านั้น เปรียบเทียบกับบรรษัทบริหารสินทรัพย์ไทย โดยมีรายละเอียดปรากฏตามตารางแนบท้ายในภาคผนวก (ข้อมูลจากหนังสือคู่มือกฎหมายบรรษัทบริหารสินทรัพย์ไทย โดยนายกิตติพงศ์ อรุณพิพัฒน์พงศ์ และคณะเบเคอร์ แอนด์ แม็คเคนซี)