



ผลคำวินิจฉัยคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า
กรณี ผลการพิจารณาคำขออนุญาตรวมธุรกิจ
ระหว่างบริษัท ส. และบริษัท ท.

คำขออนุญาตรวมธุรกิจ

ระหว่าง	บริษัท ส.	ผู้ประกอบการธุรกิจที่ขออนุญาตรวมธุรกิจ
	บริษัท ท.	ผู้ประกอบการธุรกิจที่จะถูกรวมธุรกิจ

ด้วยบริษัท ส. ได้ยื่นคำขออนุญาตรวมธุรกิจพร้อมเอกสารหลักฐานประกอบการขออนุญาตรวมธุรกิจ ตามประกาศคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า เรื่อง หลักเกณฑ์ วิธีการ และเงื่อนไขการขออนุญาตและการอนุญาตการรวมธุรกิจ พ.ศ. ๒๕๖๑ ต่อสำนักงานคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า เมื่อวันที่ ๑๗ เมษายน ๒๕๖๗ เพื่อขอให้คณะกรรมการการแข่งขันทางการค้าพิจารณาคำขออนุญาตรวมธุรกิจระหว่างบริษัท ส. และบริษัท ท. ก่อนกระทำการรวมธุรกิจ ตามมาตรา ๕๑ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐

ข้อเท็จจริง

ข้อเท็จจริงประกอบการพิจารณาคำขออนุญาตรวมธุรกิจระหว่างบริษัท ส. และบริษัท ท. มีรายละเอียดดังต่อไปนี้

๑. ข้อมูลของผู้ประกอบการธุรกิจ

๑.๑ ผู้ประกอบการธุรกิจที่ขออนุญาตรวมธุรกิจ

บริษัท ส. เลขทะเบียนนิติบุคคล xxxxxxxx เป็นบริษัทโฮลดิ้ง (Holding Company) จัดทะเบียนจัดตั้งบริษัทในประเทศสิงคโปร์

บริษัท ส. มีบริษัท ส.๑ เป็นผู้ถือหุ้นร้อยละ ๑๐๐ ซึ่งบริษัท ส.๑ มีบริษัท ส.๒ เป็นผู้ถือหุ้นร้อยละ ๑๐๐ ส่วนบริษัท ส.๒ มีบริษัท ส.๓ เป็นผู้ถือหุ้นร้อยละ ๑๐๐ และมีบริษัท ส.๔ ถือหุ้นส่วนใหญ่ในบริษัท ส.๓ (ผู้ขออนุญาต บริษัท ส.๑ บริษัท ส.๒ บริษัท ส.๓ และบริษัท ส.๔ รวมเรียกว่า “กลุ่มของผู้ขออนุญาต”)

ทั้งนี้ ข้อมูลตามแบบคำขออนุญาตรวมธุรกิจระบุว่า ผู้ขออนุญาตและกลุ่มของผู้ขออนุญาตซึ่งจดทะเบียนจัดตั้งบริษัทในต่างประเทศ ไม่ได้มีบริษัทย่อยที่มีลักษณะเป็นผู้ประกอบธุรกิจซึ่งมีความสัมพันธ์กันทางนโยบายหรืออำนาจสั่งการในประเทศไทย

นอกจากนี้ ข้อมูลตามแบบคำขออนุญาตรวมธุรกิจระบุว่า ผู้ขออนุญาตและกลุ่มของผู้ขออนุญาตมิได้ประกอบธุรกิจผลิตเครื่องดื่มในประเทศไทย จึงมิได้มีการดำเนินกิจกรรมทางธุรกิจใดในประเทศไทยซึ่งแข่งขันกับธุรกิจของบริษัท ท. (ผู้ถูกรวมธุรกิจ) และมิได้ประกอบธุรกิจในตลาดจัดจำหน่ายวัตถุดิบสำหรับการผลิตเครื่องดื่มในประเทศไทย หรือในช่องทางการจัดจำหน่ายเครื่องดื่มในประเทศไทย จึงมิได้มีการดำเนินกิจกรรมทางธุรกิจใดในประเทศไทยในตลาดใดซึ่งจัดจำหน่ายวัตถุดิบให้แก่ผู้ถูกรวมธุรกิจสำหรับการผลิตสินค้าของผู้ถูกรวมธุรกิจ หรือจัดจำหน่ายสินค้าของผู้ถูกรวมธุรกิจในประเทศไทย ตลอดจนผู้ขออนุญาตและกลุ่มของผู้ขออนุญาตไม่มีบริษัทที่มีสถานะเป็นผู้ประกอบธุรกิจที่มีความสัมพันธ์กันทางนโยบายหรืออำนาจสั่งการในประเทศไทย

๑.๒ ผู้ประกอบธุรกิจที่ถูกรวมธุรกิจ

บริษัท ท. (ผู้ถูกรวมธุรกิจ) เลขทะเบียนนิติบุคคล xxxxxxxxxxxx จดทะเบียนจัดตั้งบริษัทในประเทศไทย ประกอบธุรกิจผลิตเพื่อจำหน่ายเครื่องดื่มอัดแก๊สคาร์บอนไดออกไซด์ (น้ำอัดลม) น้ำดื่มบรรจุขวด น้ำผลไม้พร้อมดื่ม และชาพร้อมดื่ม และในปี ๒๕๖๖ มีรายได้รวม xx,xxx,xxx,xxx บาท

ข้อมูลตามแบบคำขออนุญาตรวมธุรกิจระบุว่า ผู้ถูกรวมธุรกิจมีบริษัทที่มีลักษณะเป็นผู้ประกอบธุรกิจที่มีความสัมพันธ์ทางนโยบายหรืออำนาจสั่งการในประเทศไทย จำนวน ๑ บริษัท คือ บริษัท ท.๑ เลขทะเบียนนิติบุคคล xxxxxxxxxxxx จดทะเบียนจัดตั้งบริษัทในประเทศไทย เป็นบริษัทโฮลดิ้ง (Holding Company)

จากข้อมูลรายได้และส่วนแบ่งตลาดของผู้ถูกรวมธุรกิจพบว่า การรวมธุรกิจจะเป็นผลให้ผู้ขออนุญาตเป็นผู้ประกอบธุรกิจซึ่งมีอำนาจเหนือตลาดในตลาดน้ำอัดลม (Carbonated Soft Drink) เนื่องจากผู้ถูกรวมธุรกิจเป็นผู้ประกอบธุรกิจ ๓ รายแรกในตลาดที่มีผลรวมของส่วนแบ่งตลาดรวมกันตั้งแต่ร้อยละ ๗๕ ขึ้นไปและมียอดขายในตลาดดังกล่าวเกินกว่าหนึ่งพันล้านบาทขึ้นไป โดยเป็นตลาดที่ผู้ขออนุญาตจะต้องได้รับอนุญาตจากคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้าก่อนดำเนินการรวมธุรกิจตามมาตรา ๕๑ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐

๒. ข้อมูลการรวมธุรกิจ

๒.๑ ข้อมูลวิธีการรวมธุรกิจ

ข้อมูลตามแบบคำขออนุญาตรวมธุรกิจระบุว่า การรวมธุรกิจจะประกอบด้วย (๑) การซื้อหุ้นเพิ่มทุนที่ออกใหม่ของผู้ถูกรวมธุรกิจ^๑ จำนวน xxx,xxx,xxx หุ้น และ (๒) การซื้อหุ้นเดิมในผู้ถูกรวมธุรกิจเพิ่มเติมโดยผู้ขออนุญาต ซึ่งปัจจุบันถือโดยบริษัท บ. จำนวน xx,xxx,xxx หุ้น ทั้งนี้ ผู้ขออนุญาตตกลงดำเนินการรายการธุรกรรมในข้อ (๑) และ (๒) ข้างต้นอย่างมีเงื่อนไขและจะดำเนินการภายในวันเดียวกัน โดยสุดท้ายผู้ขออนุญาตจะมีสัดส่วนการถือหุ้นในผู้ถูกรวมธุรกิจประมาณร้อยละ ๕๕.๗ ของจำนวนหุ้นที่มีสิทธิออกเสียงทั้งหมดในผู้ถูกรวมธุรกิจเมื่อเสร็จสิ้นการรวมธุรกิจ^๒ และการรวมธุรกิจดังกล่าวคาดว่าจะมีมูลค่าการรวมธุรกิจประมาณ xx,xxx,xxx,xxx บาท^๓

^๑ เมื่อวันที่ xx กุมภาพันธ์ ๒๕xx ที่ประชุมผู้ถือหุ้นของผู้ถูกรวมธุรกิจมีมติอนุมัติการเพิ่มทุนจดทะเบียน จำนวน x,xxx,xxx,xxx บาท โดยการออกหุ้นสามัญเพิ่มทุนจำนวน xxx,xxx,xxx หุ้น มูลค่าที่ตราไว้หุ้นละ xx บาท และอนุมัติให้เพิ่มทุนและออกหุ้นสามัญใหม่ในคราวเดียวหรือหลายคราวตามที่คณะกรรมการบริษัทของผู้ถูกรวมธุรกิจเห็นว่าเหมาะสมและมีมติอนุมัติ

^๒ ภายใต้สมมติฐานว่าผู้ถูกรวมธุรกิจจะไม่มีการเปลี่ยนแปลงทุนเรือนหุ้นนอกเหนือจากการเพิ่มทุนจดทะเบียนตามที่ที่ประชุมผู้ถือหุ้นของผู้ถูกรวมธุรกิจที่มีมติอนุมัติเมื่อวันที่ xx กุมภาพันธ์ ๒๕xx และหุ้นเพิ่มทุนดังกล่าวมีการจองซื้อเต็มจำนวนโดยผู้ถือหุ้นรายอื่น ๆ

^๓ มูลค่าการรวมธุรกิจ ได้แก่ (๑) ราคาจองซื้อของหุ้นเพิ่มทุนออกใหม่จำนวน xxx,xxx,xxx หุ้น ซึ่งผู้ขออนุญาตจองซื้อไว้ในสัญญาจองซื้อหุ้นเพิ่มทุนออกใหม่ มีมูลค่า xx,xxx,xxx,xxx บาท และ (๒) ราคาซื้อหุ้นจำนวน xx,xxx,xxx หุ้น ของผู้ถูกรวมธุรกิจ ซึ่งผู้ขออนุญาตจะซื้อจากบริษัท บ.

๒.๒ ระยะเวลาดำเนินการรวมธุรกิจ

ข้อมูลตามแบบคำขออนุญาตรวมธุรกิจระบุว่า ผู้ขออนุญาตจะดำเนินการรวมธุรกิจภายหลังจากที่เงื่อนไขต่าง ๆ ที่เกี่ยวข้องสำเร็จครบถ้วน รวมทั้งเงื่อนไขที่สำคัญดังต่อไปนี้

- (ก) การได้รับอนุญาตให้ดำเนินการรวมธุรกิจจากคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า ตามความในพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ และ
- (ข) การได้รับความเห็นชอบในหลักการสำหรับการขออนุญาตประกอบธุรกิจของคนต่างด้าวจากกระทรวงพาณิชย์ของผู้ถูกรวมธุรกิจ เนื่องจากการประกอบกิจการที่ส่งวนไว้ภายใต้พระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว พ.ศ. ๒๕๔๒ ของผู้ถูกรวมธุรกิจ

เมื่อพิจารณาถึงระยะเวลาในการดำเนินการตามเงื่อนไขต่าง ๆ ที่เกี่ยวข้องให้สำเร็จครบถ้วน รวมถึงการได้รับอนุญาตให้ดำเนินการรวมธุรกิจจากคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า ผู้ขออนุญาตคาดว่าจะการรวมธุรกิจจะเสร็จสิ้นภายในเดือนสิงหาคมปี ๒๕๖๗

๒.๓ วัตถุประสงค์การรวมธุรกิจ

ข้อมูลตามแบบคำขออนุญาตรวมธุรกิจระบุว่า การรวมธุรกิจจะประสานจุดเด่นและความสามารถหลักเชิงแข่งขันของทั้งกลุ่มของผู้ขออนุญาตและผู้ถูกรวมธุรกิจเข้าด้วยกัน โดยมุ่งเสริมสร้างประสิทธิภาพในการจัดจำหน่ายผลิตภัณฑ์เครื่องดื่มในประเทศไทย กลุ่มของผู้ขออนุญาตจะมีส่วนสนับสนุนด้านความรู้วิธีการด้านอุตสาหกรรมให้แก่ผู้ถูกรวมธุรกิจ ปรับใช้ความเชี่ยวชาญระดับสากลในการผลิตเครื่องดื่มและนำมาซึ่งนวัตกรรมต่าง ๆ เพื่อปรับใช้ในกิจกรรมการดำเนินงานของผู้ถูกรวมธุรกิจ และต่ออุตสาหกรรมเครื่องดื่มของไทยในภาพรวมอีกด้วย กลุ่มของผู้ขออนุญาตสามารถนำความมุ่งมั่นในการดำเนินธุรกิจด้วยความยั่งยืนมาปรับใช้ ตลอดจนการสร้างสรรค์กระบวนการดำเนินงานแบบดิจิทัลตลอดระบบงานห่วงโซ่อุปทานเพื่อให้ผู้ถูกรวมธุรกิจมีการผลิตและจัดจำหน่ายผลิตภัณฑ์ที่หลากหลายขึ้นและมีคุณภาพดียิ่งขึ้น ในขณะที่ผู้ถูกรวมธุรกิจจะยังคงนำประสบการณ์ในฐานะผู้ประกอบการไปใช้เพื่อประโยชน์ของตลาด และยังคงเป็นผู้ผลิตและจำหน่ายชั้นนำที่จะช่วยส่งเสริมการแข่งขันในประเทศไทยภายหลังการรวมธุรกิจ

๒.๔ โครงสร้างการถือหุ้นภายหลังการรวมธุรกิจ

ภายหลังการรวมธุรกิจในธุรกรรมเข้าซื้อ ผู้ขออนุญาตจะมีสัดส่วนหุ้นผู้ถูกรวมธุรกิจร้อยละ ๕๕.๗

ประเด็นวินิจฉัย

สำหรับการยื่นขออนุญาตรวมธุรกิจระหว่างบริษัท ส. และบริษัท ท. นั้นมีประเด็นที่ต้องพิจารณาก่อนว่า ผู้ประกอบธุรกิจทั้งสองฝ่ายเข้าข่ายเป็นผู้ประกอบธุรกิจตามมาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ หรือไม่

คำวินิจฉัย

การพิจารณาผู้ประกอบการธุรกิจทั้งสองฝ่ายเข้าข่ายเป็นผู้ประกอบธุรกิจตามมาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ หรือไม่

คณะกรรมการการแข่งขันทางการค้าพิจารณาบริษัท ส. และบริษัท ท. ว่าเข้าข่ายเป็นผู้ประกอบธุรกิจตามมาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ หรือไม่ โดยมีรายละเอียดดังต่อไปนี้

๑) บริษัท ส. (ผู้ขออนุญาต) จัดทะเบียนจัดตั้งบริษัทในประเทศสิงคโปร์ ประกอบธุรกิจเป็นบริษัทโฮลดิ้งเพื่อดำเนินการเข้าซื้อหุ้นในผู้ถูกรวมธุรกิจในครั้งนี้ โดยกลุ่มของผู้ขออนุญาตเป็นกลุ่มบริษัทระหว่างประเทศ ประกอบธุรกิจในหลายภาคธุรกิจ รวมถึงการผลิตเครื่องดื่ม การพัฒนาอสังหาริมทรัพย์ การบิน^๔ การบริการดูแลสุขภาพ การค้า และธุรกิจภาคอุตสาหกรรม โดยประกอบธุรกิจในประเทศฮ่องกง ไต้หวัน กัมพูชา เวียดนาม สหรัฐอเมริกา และจีน

อย่างไรก็ตาม ผู้ขออนุญาตและกลุ่มของผู้ขออนุญาตซึ่งจดทะเบียนจัดตั้งบริษัทในต่างประเทศ ไม่ได้มีบริษัทย่อยที่มีลักษณะเป็นผู้ประกอบธุรกิจซึ่งมีความสัมพันธ์กันทางนโยบายหรืออำนาจสั่งการในประเทศไทย^๕ ผู้ขออนุญาตจึงไม่ถือเป็นผู้ประกอบการตามมาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐

๒) บริษัท ท. (ผู้ถูกรวมธุรกิจ) ทะเบียนจัดตั้งบริษัทในประเทศไทย ประกอบธุรกิจผลิตเพื่อจำหน่ายเครื่องดื่มอัดแก๊สคาร์บอนไดออกไซด์ (น้ำอัดลม) น้ำดื่มบรรจุขวด น้ำผลไม้พร้อมดื่ม และชาพร้อมดื่ม ผู้ถูกรวมธุรกิจจึงถือเป็นผู้ประกอบการตามมาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐

คณะกรรมการการแข่งขันทางการค้าพิจารณาแล้วเห็นว่า ผู้ขออนุญาตไม่ได้จดทะเบียนจัดตั้งบริษัทในประเทศไทย รวมถึงผู้ขออนุญาตและกลุ่มของผู้ขออนุญาตรวมธุรกิจไม่มีบริษัทที่มีสถานะเป็นผู้ประกอบธุรกิจที่มีความสัมพันธ์กันทางนโยบายหรืออำนาจสั่งการ (SEE) ในประเทศไทย จึงไม่มีสถานะเป็นผู้ประกอบธุรกิจตามมาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐

ดังนั้น เมื่อผู้ขออนุญาตไม่ถือเป็นผู้ประกอบการตามมาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ ทำให้การเข้าซื้อหุ้นในผู้ถูกรวมธุรกิจดังกล่าวข้างต้น ไม่เข้าข่ายการรวมธุรกิจตามมาตรา ๕๑ แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐

^๔ ข้อมูลตามแบบคำขออนุญาตรวมธุรกิจระบุว่า แม้ว่าผู้ขออนุญาตจะมีการดำเนินธุรกิจในประเทศไทยแต่ได้มีการจดทะเบียนจัดตั้งบริษัทในประเทศไทย ได้แก่ ธุรกิจการบิน และการให้บริการขนส่งสินค้าทางเรือ ซึ่งดำเนินการผ่านการถือหุ้นร้อยละ xx ใน บริษัท ค. ซึ่งมีได้จดทะเบียนในประเทศไทย

^๕ ข้อมูลตามแบบคำขออนุญาตรวมธุรกิจระบุว่า ปัจจุบันผู้ขออนุญาตถือหุ้นร้อยละ xx ของหุ้นที่ออกและชำระแล้วทั้งหมดในผู้ถูกรวมธุรกิจ โดยผู้ถูกรวมธุรกิจมีได้มีสถานะเป็นหน่วยธุรกิจเดียวกันของผู้ขออนุญาต เนื่องจากเหตุผลดังต่อไปนี้

- (๑) ผู้ขออนุญาตมีได้ถือหุ้นเกินกว่าร้อยละ xx ของจำนวนสิทธิออกเสียงทั้งหมดของผู้ถูกรวมธุรกิจ
- (๒) ผู้ขออนุญาตมีได้มีอำนาจควบคุมคะแนนเสียงส่วนใหญ่ในที่ประชุมผู้ถือหุ้นของผู้ถูกรวมธุรกิจ ไม่ว่าโดยทางตรงหรือโดยทางอ้อม
- (๓) ผู้ขออนุญาตมีได้มีอำนาจควบคุมการแต่งตั้งหรือถอดถอนกรรมการในผู้ถูกรวมธุรกิจตั้งแต่กึ่งหนึ่งของกรรมการทั้งหมด ไม่ว่าโดยทางตรงหรือโดยทางอ้อม และ
- (๔) ผู้ขออนุญาตมีได้มีอำนาจสั่งการตาม (๑) หรือ (๒) ต่อไปเป็นทอด ๆ ทุกทอด โดยเริ่มจากการมีอำนาจสั่งการตาม (๑) หรือ (๒) ในผู้ถูกรวมธุรกิจในทอดแรก

อนึ่ง ปัจจุบันผู้ขออนุญาตมีสิทธิเสนอชื่อแต่งตั้งกรรมการจำนวน x ใน xx คนของผู้ถูกรวมธุรกิจ อย่างไรก็ตาม ในทางปฏิบัติการหนึ่งคนที่ผู้ขออนุญาตมีสิทธิเสนอชื่อแต่งตั้งจะเป็นกรรมการอิสระ (ซึ่งมิได้เป็นลูกจ้างหรือบุคคลที่เกี่ยวข้องของผู้ถือหุ้นรายใด) ดังนั้น กรรมการซึ่งผู้ขออนุญาตมีสิทธิเสนอชื่อแต่งตั้งและตัวแทนของผู้ขออนุญาตในที่ประชุมคณะกรรมการบริษัทของผู้ถูกรวมธุรกิจจึงมีจำนวนเพียง x คน จากกรรมการจำนวน x คน ซึ่งผู้ขออนุญาตมีสิทธิเสนอชื่อแต่งตั้ง ผู้ขออนุญาตจึงเห็นว่า ผู้ขออนุญาตมีได้มีอำนาจควบคุมการแต่งตั้งหรือถอดถอนกรรมการตั้งแต่กึ่งหนึ่งของกรรมการทั้งหมดในผู้ถูกรวมธุรกิจ

- ๕ -

มติคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า

คณะกรรมการการแข่งขันทางการค้าได้มีมติเรื่อง กรณีคำขออนุญาตรวมธุรกิจระหว่าง บริษัท ส. และบริษัท ท. เลขที่ รธ.๒/๐๐๐๑/๒๕๖๗ ลงวันที่ ๑๗ เมษายน ๒๕๖๗ ซึ่งไม่เข้าข่ายต้องขออนุญาต รวมธุรกิจตามมาตรา ๕๑ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ เนื่องจาก บริษัท ส. (ผู้ขออนุญาต) ไม่เข้าข่ายการเป็นผู้ประกอบธุรกิจตามมาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติการแข่งขัน ทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ และมอบหมายให้สำนักงานคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า แจ้งให้ผู้ขออนุญาต ทราบผลการพิจารณาต่อไป

คณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า

๔ กรกฎาคม ๒๕๖๗