

CRYPTOCURRENCY

RAWAT CHOMSRI (Partner)
SAITHIP MANSRI (Partner)
RATTANAN JAROENPORNWORANAM (Associate)
KULWADEE PRADUJDECHA (Associate)
CHATCHAYA KANASIN (Associate)

ประเทศไทย กับการเป็น ประเทศแรกในอาเซียน ที่ออกกฎหมายว่าด้วยเรื่อง สินทรัพย์ดิจิทัล
THAILAND AS THE FIRST IN ASEAN TO REGULATE THE USE OF DIGITAL ASSETS LAW



Regulators in Thailand have enacted **two laws** that regulate cryptocurrencies and initial coin offerings (ICO), being the **Emergency Decree on Digital Assets Business B.E. 2561 (2018)** and the **Emergency Decree Amending the Revenue Code (issue 19) B.E. 2561 (2018)**.

The **two royal decrees**, issued by the Cabinet of Thailand, came into effect on **14 May 2018**.

ในปี 2561 นี้ ประเทศไทยได้มีการออกกฎหมาย **2 ฉบับ** เพื่อกำกับคริปโทเคอร์เรนซี (Cryptocurrency) และการระดมทุนโดยการออกโทเคนดิจิทัล หรือ Initial coin offering (ICO) ได้แก่ พระราชกำหนดการประกอบธุรกิจสินทรัพย์ดิจิทัล พ.ศ. 2561 และ พระราชกำหนดแก้ไขเพิ่มเติมประมวลรัษฎากร (ฉบับที่ 19) พ.ศ. 2561

ซึ่งกฎหมายทั้ง 2 ฉบับนี้ได้มีผลบังคับใช้แล้วเมื่อวันที่ 14 พฤษภาคม พ.ศ. 2561 ที่ผ่านมา

“the Decree also aims to protect the public from being misled and from computer crimes e.g. information theft and money laundering”

THE EMERGENCY DECREE ON DIGITAL ASSET BUSINESS

The Emergency Decree on Digital Assets Business B.E. 2561 (2018) (the Decree) is currently the only law that regulates transactions and activities involving cryptocurrencies and digital tokens in Thailand. The Decree was a response to the need for regulation on ICO and digital assets related businesses and activities in Thailand. The Decree aims to promote and facilitate business operators as well as provide them with additional tools, and to provide the public with clarity and sufficient information. It also aims to protect the public from being misled and from computer crimes, such as information theft and money laundering, as well as preventing the use of digital assets (cryptocurrencies and digital tokens) for illegal transactions¹. The Decree regulates two particular activities, operating an ICO and operating a digital assets business, each with its own set of requirements and rules.

พระราชกำหนดการประกอบธุรกิจสินทรัพย์ดิจิทัล พ.ศ. 2561

พระราชกำหนดการประกอบธุรกิจสินทรัพย์ดิจิทัล พ.ศ.2561 (“พระราชกำหนดสินทรัพย์ดิจิทัล”) เป็นกฎหมายฉบับเดียวที่วางหลักเกณฑ์ในการทำธุรกรรมและความเคลื่อนไหวที่เกี่ยวข้องกับสินทรัพย์ดิจิทัลในประเทศไทย ได้แก่ คริปโทเคอร์เรนซี และโทเคนดิจิทัล โดยเหตุผลที่ต้องประกาศใช้พระราชกำหนดฉบับนี้ คือ เพื่อให้มีการกำกับและควบคุมการประกอบธุรกิจและการดำเนินกิจกรรมที่เกี่ยวข้องกับคริปโทเคอร์เรนซีและโทเคนดิจิทัล ทั้งยังเป็นการสนับสนุนและอำนวยความสะดวกให้แก่ผู้ประกอบการเพื่อให้มีเครื่องมือในการระดมทุนที่หลากหลาย และเป็นการป้องกันประชาชนจากการถูกหลอกลวงหรือจากอาชญากรรมทางคอมพิวเตอร์ โดยข้อกำหนดของพระราชกำหนดสินทรัพย์ดิจิทัลฉบับนี้สามารถแยกพิจารณาได้เป็น 2 ส่วน คือ 1. การระดมทุนโดยการออกโทเคนดิจิทัล (ICO) และ 2. ธุรกิจสินทรัพย์ดิจิทัล (digital assets business) ซึ่งในแต่ละส่วนมีการกำหนดหลักเกณฑ์และเงื่อนไขที่แตกต่างกัน ดังที่จะได้อธิบายต่อไป

¹BBC, ‘Crypto-cash investors duped in funding scam’, published 22 August 2017, <<https://www.bbc.com/news/technology-41011658>> last accessed 8/06/18

Initial Coin Offering (ICO)

(Primary Market)

การระดมทุนโดย
การออกโทเคนดิจิทัล

(ตลาดแรก)

ICO is a crowdfunding process in the primary market by which digital tokens are issued to investors in exchange for either Thai Baht or the cryptocurrencies approved by Security Exchange Commission (SEC). The approved cryptocurrencies currently include Bitcoin, Bitcoin Cash, Ethereum, Ethereum Classic, Litecoin, Ripple and Stellar. The Decree requires that token issuers first obtain permission from the SEC prior to an ICO. To obtain permission from the SEC, an applicant must be a juristic person, either a limited company or a public company, and must submit a registration statement along with a prospectus. Further, once a company has completed ICO, it must submit reports on undertakings, financial status, and other relevant information which may affect the rights and benefits, price, or value of tokens, or affect the decision to invest in such tokens.

ICO เป็นการระดมทุนอีกรูปแบบหนึ่งในตลาดแรกโดยการออกโทเคนดิจิทัลให้แก่ผู้ลงทุน เพื่อแลกเปลี่ยนกับสกุลเงินบาทไทย หรือคริปโทเคอร์เรนซีที่ได้รับอนุมัติจากสำนักงานคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ (“ก.ล.ต.”) ทั้งหมด 7 สกุลเงิน ได้แก่ Bitcoin, Bitcoin Cash, Ethereum, Ethereum Classic, Litecoin, Ripple และ Stellar

1

ทั้งนี้ พระราชกำหนดสินทรัพย์ดิจิทัล กำหนดให้ผู้ออกโทเคนดิจิทัลต้องได้รับอนุญาตจาก ก.ล.ต. ก่อนที่จะสามารถดำเนินการระดมทุนได้ โดยผู้ออกโทเคนดิจิทัลจะต้องมีฐานะเป็นนิติบุคคลประเภทบริษัทจำกัด หรือบริษัทมหาชนจำกัด และจะต้องยื่นแบบแสดงรายการข้อมูลการเสนอขายและร่างหนังสือชี้ชวนต่อ ก.ล.ต. ทั้งนี้ ในระหว่างการดำเนินการระดมทุนดังกล่าวผู้ออกโทเคนดิจิทัลยังมีหน้าที่ต้องจัดทำและส่งข้อมูลให้แก่ ก.ล.ต. ด้วย เช่น รายงานเกี่ยวกับผลการดำเนินงาน และฐานะทางการเงิน หรือข้อมูลอื่น ๆ ที่อาจส่งผลต่อสิทธิประโยชน์ การตัดสินใจลงทุน หรือการเปลี่ยนแปลงราคาหรือมูลค่าของโทเคนดิจิทัล เป็นต้น

Restriction on Token Sales

Prior to the issuance of the Decree there was no restriction on the sale of tokens, which meant that anyone could purchase tokens directly from a company raising funds through ICO. This left investors open to fraud and deception by unregulated and potentially unqualified companies. Consequently, the Decree has introduced a new entity in the digital assets arena called the service provider for the sales of digital tokens (**ICO Portal**), which is defined as a “*service provider of electronic systems for the sale of newly issued digital tokens, whose duty is to review tokens, examine qualifications of the issuing company, and inspect the accuracy and completeness of the registration statement and prospectus, or other information as disclosed to such ICO Portal.*”

ข้อจำกัดในการเสนอขายโทเคนดิจิทัล

ก่อนที่พระราชกำหนดสินทรัพย์ดิจิทัลฉบับนี้จะมีผลใช้บังคับ การเสนอขายโทเคนดิจิทัลสามารถทำได้อย่างเสรี ประชาชนสามารถซื้อโทเคนดิจิทัลจากบริษัทที่ต้องการระดมทุนนั้นได้โดยตรง ซึ่งก่อให้เกิดปัญหาที่ผู้ลงทุนรายย่อยมักจะถูกหลอกลวงหรือโดนฉ้อโกงเนื่องจากไม่มีหน่วยงานในการกำกับดูแลหรือกลั่นกรองบริษัทที่มีการเปิดให้มีการระดมทุนโดยการออกโทเคนดิจิทัลแต่อย่างใด จากปัญหาต่าง ๆ ที่เกิดขึ้น พระราชกำหนดสินทรัพย์ดิจิทัลฉบับนี้จึงได้กำหนดให้มีตัวกลางในการเสนอขายโทเคนดิจิทัล คือ ผู้ให้บริการระบบเสนอขายโทเคนดิจิทัล (“ผู้ให้บริการระบบเสนอขาย”) หรือ ที่รู้จักกันในชื่อของ ICO Portal โดยกฎหมายได้ให้นิยาม ICO Portal ว่าเป็น “ผู้ให้บริการระบบอิเล็กทรอนิกส์เพื่อเสนอขายโทเคนดิจิทัลที่ออกใหม่โดยทำหน้าที่กลั่นกรองลักษณะของโทเคนดิจิทัลที่จะเสนอขายคุณสมบัติของผู้เสนอขาย และความถูกต้องของแบบแสดงรายการข้อมูลการเสนอขายและร่างหนังสือชี้ชวน หรือข้อมูลอื่นใดที่เปิดเผยผ่านผู้ให้บริการดังกล่าว”

Initial Coin Offering (ICO)

(Primary Market)

การระดมทุนโดย
การออกโทเคนดิจิทัล

(ตลาดแรก)

Restriction on token sales (continued)

However, ICO Portal must be approved by the SEC and all token sales must be made through such ICO Portal. The Notification of the Security Exchange Commission No. 16/2561 Re: The Approval Criteria, Condition, and Procedure for the ICO Portal dated 3 July 2018 further provides that ICO Portal must be a company established under Thai law with a paid up registered capital of at least 5,000,000 Baht. Further, the Decree and the Notification of the Security Exchange Commission No. Kor. Jor. 15/2561 Re: Offering of Digital Tokens to the Public, dated 3 July 2018 (Notification on Offering of Digital Tokens to the Public) has also made it clear that not everyone will be able to purchase tokens issued by ICO companies, limiting such activities to the following types of investors:

- Institutional investors or special high net worth individuals;
- Venture capital or private equity firms; and
- Other investors not mentioned above, but subject to a 300,000 Baht limit for each offer, and in any case the total amount raised from this category of investors must not be greater than four times the value held by shareholders of the issuing company, or not greater than 70% of the total value of tokens issued in an offering.

การเสนอขายโทเคนดิจิทัล (ต่อ)

กฎหมายฉบับนี้กำหนดให้การเสนอขายโทเคนดิจิทัลต้องทำโดยผ่านผู้ให้บริการระบบเสนอขาย โดยผู้ที่จะให้บริการระบบเสนอขายฯ จะต้องได้รับความเห็นชอบจากคณะกรรมการ ก.ล.ด. ทั้งนี้ ประกาศคณะกรรมการ ก.ล.ด. ที่ 16/2561 เรื่อง หลักเกณฑ์ เงื่อนไข และวิธีการให้ความเห็นชอบผู้ให้บริการระบบเสนอขายโทเคนดิจิทัล ลงวันที่ 3 กรกฎาคม 2561 ได้กำหนดคุณสมบัติให้ผู้ให้บริการระบบเสนอขายฯ จำต้องเป็นบริษัทที่จัดตั้งขึ้นตามกฎหมายไทย และมีทุนจดทะเบียนซึ่งชำระแล้วไม่น้อยกว่า 5,000,000 บาท นอกจากนี้ ประกาศคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ ที่ กจ. 15/2561 เรื่อง การเสนอขายโทเคนดิจิทัลต่อประชาชน ลงวันที่ 3 กรกฎาคม 2561 (“ประกาศฯ เรื่อง การเสนอขายโทเคนดิจิทัลต่อประชาชน”) ไม่ได้เปิดโอกาสให้ประชาชนทั่วไปสามารถซื้อโทเคนดิจิทัลได้ โดยได้จำกัดให้การซื้อโทเคนดิจิทัลสามารถกระทำได้เฉพาะผู้ลงทุนบางประเภทที่มีลักษณะดังต่อไปนี้

- ผู้ลงทุนสถาบัน หรือผู้ลงทุนรายใหญ่พิเศษ
- นิติบุคคลร่วมลงทุน หรือกิจการร่วมลงทุน
- ผู้ลงทุนอื่น ๆ แต่มูลค่าการเสนอขายครั้งนั้นจะต้องไม่เกินรายละ 300,000 บาท โดยมีการกำหนดมูลค่าสูงสุดของการเสนอขายในแต่ละครั้งต่อผู้ลงทุนประเภทนี้รวมกันไม่เกินมูลค่า ดังต่อไปนี้ คือ ไม่เกิน 4 เท่าของส่วนของผู้ถือหุ้นของผู้เสนอขาย หรือไม่เกินร้อยละ 70 ของมูลค่าทั้งหมดที่เสนอขายต่อครั้ง แล้วแต่ว่ามูลค่าใดจะสูงกว่า

Initial Coin Offering (ICO)

(Primary Market)

การระดมทุนโดย
การออกโทเคนดิจิทัล

(ตลาดแรก)

1

Restrictions on Directors, Executives, and Persons with controlling interest

Under the Notification on Offering of Digital Tokens to the Public the directors, executives, or other persons with controlling interest in the applicant company must not possess the prohibited characteristics contained in the Notification of the Security Exchange Commission No. Kor Jor. 3/2560 Re: The Determination of Untrustworthy Characteristics of Company Directors and Executives, dated 23 January 2017, such as directors with a history of fraudulent or deceitful management, or dishonesty committed against property.

ลักษณะต้องห้ามของกรรมการ ผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจควบคุมกิจการ

ภายใต้ประกาศฯ เรื่อง การเสนอขายโทเคนดิจิทัลต่อประชาชน ยังได้กำหนดให้กรรมการ ผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจควบคุมกิจการของบริษัทที่จะประกอบธุรกิจเป็นผู้ให้บริการระบบเสนอขายโทเคนดิจิทัลต้องไม่มีลักษณะต้องห้ามที่แสดงถึงการขาดความเหมาะสมที่จะได้รับความไว้วางใจให้บริหารจัดการกิจการที่เสนอขายโทเคนดิจิทัลต่อประชาชน โดยลักษณะต้องห้ามดังกล่าวได้มีการกำหนดไว้ใน ประกาศคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์ และตลาดหลักทรัพย์ที่ กจ. 3/2560 เรื่อง การกำหนดลักษณะขาดความน่าไว้วางใจของ กรรมการและผู้บริหารของบริษัท ประกาศ ณ วันที่ 23 มกราคม พ.ศ. 2560 เช่น การมี ประวัติการบริหารงานที่มีลักษณะหลอกลวง ฉ้อโกง หรือทุจริตเกี่ยวกับทรัพย์สิน เป็นต้น



Digital Asset Business

(Secondary Market)

ผู้ประกอบการธุรกิจ
สินทรัพย์ดิจิทัล

(ตลาดรอง)

Under the Decree, a digital assets business which operates in the secondary market includes the following:

- Hub for the buying and selling of digital assets;
- Broker for the buying and selling of digital assets;
- Digital assets dealers; and
- Other activities related to digital assets as contained in the ministerial notification (pending release from the SEC).

พระราชกำหนดฉบับนี้ได้กำหนดให้ลักษณะการประกอบธุรกิจดังต่อไปนี้ เป็นธุรกิจสินทรัพย์ดิจิทัล

(Digital Assets Business)

- ศูนย์ซื้อขายสินทรัพย์ดิจิทัล
- นายหน้าซื้อขายสินทรัพย์ดิจิทัล
- ผู้ค้าสินทรัพย์ดิจิทัล
- กิจกรรมอื่นตามที่คณะรัฐมนตรีประกาศกำหนด (อยู่ระหว่างรอการอนุมัติจาก ก.ล.ต.)

2



All those who wish to undertake a digital assets business, including digital assets business operators existing prior to the Decree taking effect, must obtain permission from the SEC. The Notification of the Ministry of Finance Re: Approval for the Undertaking of Digital Assets Business B.E. 2561 (2018) provides the preliminary qualification for applying for such permission. In particular, applicants seeking permission with the SEC must be either a limited or public company established under Thai law with a paid up registered capital as specified for each type of digital assets business, and also with the qualified shareholders, directors and executives. The applicant must also have suitable internal systems in place for the operation of the digital assets business it is seeking to undertake, be financially stable, and have the appropriate finances for such digital assets business.

As part of the application process, the applicant must pay the relevant fees for consideration of the application, issuance of license, as well as make annual payments to the SEC. The applicable fees may vary depending on the type of digital assets business the applicant is seeking to undertake.

โดยผู้ที่ประสงค์จะประกอบธุรกิจดังกล่าวนี้ และรวมถึงผู้ที่ประกอบธุรกิจดังกล่าวอยู่ก่อนหน้าที่พระราชกำหนดนี้จะมีผลบังคับใช้ จะต้องได้รับอนุญาตจากรัฐมนตรีตามข้อเสนอแนะของคณะกรรมการ ก.ล.ต. ทั้งนี้ ตามประกาศกระทรวงการคลัง เรื่อง การอนุญาตการประกอบธุรกิจสินทรัพย์ดิจิทัล พ.ศ. 2561 ได้กำหนดคุณสมบัติเบื้องต้นของผู้ที่จะขออนุญาตว่าจะต้องเป็นนิติบุคคลรูปแบบบริษัทไม่ว่าจะเป็นบริษัทจำกัดหรือบริษัทมหาชน จัดตั้งขึ้นตามกฎหมายไทย และมีทุนจดทะเบียนซึ่งชำระแล้วไม่น้อยกว่าจำนวนที่กำหนดไว้ในแต่ละประเภทธุรกิจ รวมทั้งผู้ถือหุ้นรายใหญ่ กรรมการ และผู้บริหารของบริษัทจะต้องไม่มีลักษณะต้องห้าม โดยบริษัทจะต้องแสดงได้ว่ามีระบบงานที่มีความพร้อมในการประกอบธุรกิจสินทรัพย์ดิจิทัลตามประเภทของธุรกิจ รวมถึงมีความมั่นคงทางการเงิน หรือมีความเหมาะสมเกี่ยวกับการควบคุมและปฏิบัติงานสำหรับการประกอบธุรกิจดังกล่าวด้วย

นอกจากนี้ ผู้ประกอบธุรกิจที่ขออนุญาตจะต้องเสียค่าธรรมเนียมค่าขอใบอนุญาตประกอบธุรกิจ และค่าธรรมเนียมใบอนุญาตประกอบธุรกิจ รวมถึงค่าธรรมเนียมรายปีให้แก่ ก.ล.ต. โดยอัตราค่าธรรมเนียมดังกล่าวจะแตกต่างกันไปตามแต่ประเภทของผู้ประกอบกิจการธุรกิจสินทรัพย์ดิจิทัล

The Prevention of Unfair Undertakings in the Buying and Selling of Digital Assets

การป้องกันการกระทำอันไม่เป็นธรรมเกี่ยวกับการซื้อขายสินทรัพย์ดิจิทัล

3

Similar to the Securities and Exchange Act B.E. 2535 (1992) in Thailand, the buying and selling of digital assets are subject to regulation under the Decree. For example, the Decree prohibits:

- the use of false information, or any information which may lead to a misunderstanding as to financial status, report on undertakings, or market price;
- the use of false or incomplete information for the analysis or evaluation of financial status, report on undertaking, and other information pertaining to digital assets;
- the buying, selling, and disclosure of information by those in possession of insider information relating to the token issuer; and
- sales and purchase orders which may lead to a misconception as to the price or quantity of tokens, and which are aimed at altering the price or quantity of such tokens from its normal market price or quantity.

เช่นเดียวกับมาตรการป้องกันการกระทำอันไม่เป็นธรรมภายใต้พระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 การซื้อขายคริปโทเคอร์เรนซี หรือโทเคนดิจิทัล ซึ่งเป็นสินทรัพย์ดิจิทัลก็อยู่ภายใต้มาตรการป้องกันการกระทำอันไม่เป็นธรรมภายใต้พระราชกำหนดฉบับนี้เช่นกัน ตัวอย่างของข้อกำหนดดังกล่าวมีดังนี้

- การห้ามไม่ให้มีการให้ข้อมูลเท็จ หรือข้อมูลที่อาจทำให้เกิดความเข้าใจผิดเกี่ยวกับฐานะทางการเงิน ผลการดำเนินงาน หรือราคาซื้อขาย
- ห้ามเอาข้อมูลเท็จหรือข้อมูลที่ไม่ครบถ้วนมาใช้วิเคราะห์หรือคาดการณ์ฐานะทางการเงิน ผลการดำเนินงาน ข้อมูลอื่นใดที่เกี่ยวข้องกับโทเคนดิจิทัล
- ห้ามมิให้บุคคลที่รู้ข้อมูลภายในที่เกี่ยวข้องกับผู้ออกโทเคนดิจิทัล ทำการซื้อ ขาย หรือเปิดเผยข้อมูลภายในแก่บุคคลอื่น
- ห้ามส่งคำสั่งซื้อขายที่จะทำให้นักเข้าใจผิดเกี่ยวกับราคา หรือปริมาณการซื้อขายโดยมุ่งหมายให้ราคาสินทรัพย์ดิจิทัล หรือปริมาณการซื้อขายหรือขายสินทรัพย์ดิจิทัลนั้นผิดไปจากสภาพปกติของตลาด

Penalties

มาตรการ
การลงโทษ

4

In the event companies engaging in ICO or ICO Portal fail to comply with the provisions of the Decree, such violators will either face criminal or civil penalties or both (as the case may be). Moreover, ICO Portal and digital assets business operators are deemed financial institutions for the purposes of applicable anti-money laundering laws. Accordingly, both digital assets business operators and companies engaging in ICO Portal may also face legal liability under relevant laws that regulate financial institutions.

ในกรณีบริษัทที่เป็นผู้ออกโทเคนดิจิทัล ผู้ให้บริการระบบเสนอขายโทเคนดิจิทัล หรือผู้ประกอบการธุรกิจสินทรัพย์ดิจิทัล ไม่ปฏิบัติตามบทบัญญัติในพระราชกำหนดฉบับนี้ ย่อมมีโทษทางอาญา หรือมีมาตรการลงโทษทางแพ่ง ตามแต่ละกรณีด้วย นอกจากนี้ ตามกฎหมายว่าด้วยการป้องกันและปราบปรามการฟอกเงิน ผู้ประกอบการธุรกิจสินทรัพย์ดิจิทัลและผู้ให้บริการระบบเสนอขายโทเคนดิจิทัล ยังถือเป็นสถาบันการเงินซึ่งส่งผลให้บริษัทอาจมีความรับผิดชอบเพิ่มขึ้นในฐานะสถาบันการเงินตามกฎหมายดังกล่าวอีกด้วย

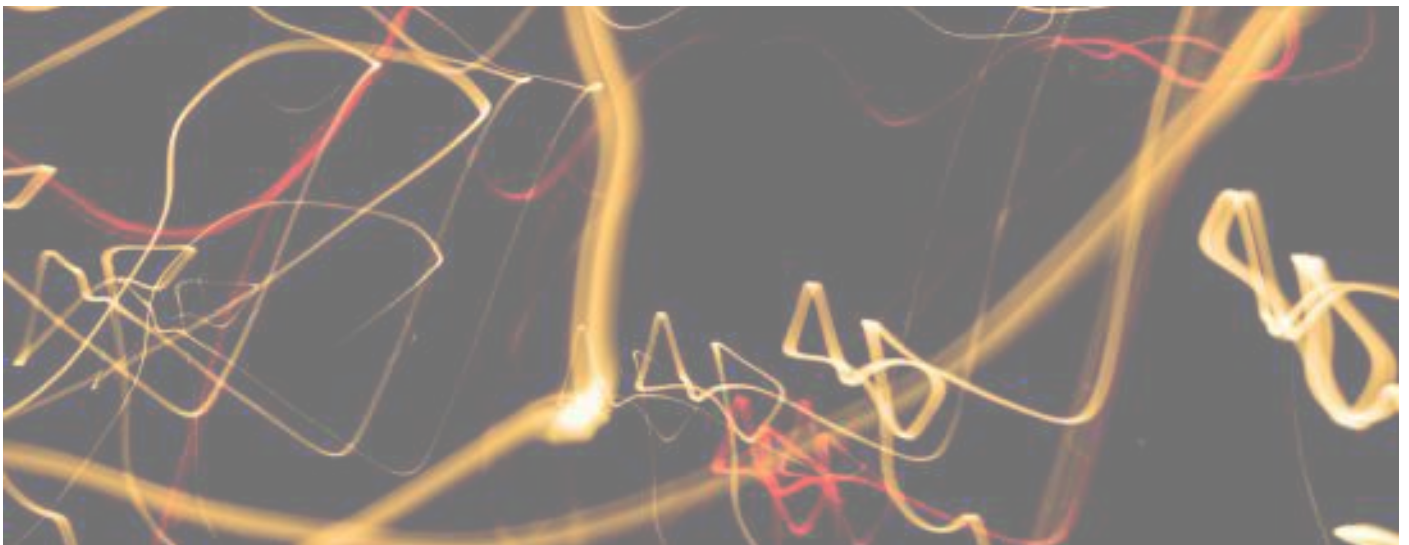
EMERGENCY DECREE AMENDING THE REVENUE CODE (ISSUE 19) B.E. 2561

พระราชกำหนดการ
ประกอบธุรกิจสินทรัพย์
ดิจิทัล พ.ศ. 2561
และพระราชกำหนด
แก้ไขเพิ่มเติมประมวล
รัษฎากร (ฉบับที่ 19)
พ.ศ. 2561

Another important legislative development regarding digital assets is the Emergency Decree Amending the Revenue Code (issue 19) B.E. 2561 (2018) (Emergency Decree amending the Revenue Code). As the public became more interested and involved in the buying, selling, and investing in digital assets such as cryptocurrencies, as well as the ambiguity in the Revenue Code regarding such matters, the government was faced with a situation where tax was not being appropriately collected on gains arising from digital assets related transactions. Consequently, the government issued the Emergency Decree amending the Revenue Code to promptly address the situation. The amendment renders profits and other benefits of the same manner arising from the possession of digital tokens, as well as benefits arising from the transfer of digital assets, a taxable gain under the Revenue Code. As a result, such profits arising from such transaction or possession are subject to 15% withholding tax. In this respect, the Emergency Decree amending the Revenue Code has made tax collection of digital assets more efficient.

5

กฎหมายที่สำคัญอีกฉบับที่เกี่ยวข้องกับสินทรัพย์ดิจิทัล คือ พระราชกำหนดแก้ไขเพิ่มเติมประมวลรัษฎากร (ฉบับที่ 19) พ.ศ. 2561 จากการที่ประชาชนเริ่มให้ความสนใจซื้อขาย หรือ ลงทุนในสินทรัพย์ดิจิทัลต่าง ๆ มากขึ้น แต่ด้วยปัญหาความไม่ชัดเจนของประมวลรัษฎากรทำให้ภาครัฐไม่สามารถจัดเก็บภาษีได้อย่างครบถ้วน รัฐบาลจึงมีความจำเป็นที่จะต้องประกาศใช้พระราชกำหนดฉบับนี้ โดยกำหนดให้กำไรหรือผลประโยชน์ที่ได้จากการครอบครองโทเคนดิจิทัล และการโอนสินทรัพย์ดิจิทัลจะต้องถูกหักภาษีไว้ทุกคราวที่จ่ายในอัตราร้อยละ 15 ของกำไรหรือผลประโชยณดังกล่าวซึ่งส่งผลให้การจัดเก็บภาษีของภาครัฐในปัจจุบันเป็นไปอย่างมีประสิทธิภาพมากยิ่งขึ้น



FINANCIAL INSTITUTIONS & DIGITAL ASSETS

สถาบันการเงิน และสินทรัพย์ดิจิทัล

In connection with subscribers of tokens issued by ICO companies, the Notification on Offering of Digital Tokens to the Public specified that the issued tokens can only be offered to certain investors, including 'institutional investors'. According to the Notification of the Security and Exchange Commission No. Kor Jor. 4/2560 Re: the Determination of Definitions of Institutional Investors, Special High Net Worth Investors, and High Net Worth Investors, dated 8 February 2017, institutional investors include many types of businesses, including commercial banks, finance companies and credit financier companies, which are deemed 'Financial Institutions' regulated by the Bank of Thailand (BOT) under the Financial Institutions Businesses Act B.E. 2551 (2008)). Accordingly, the activities of Financial Institutions, including those relating to digital assets, are now under the supervision of the BOT.

In its role as regulator, the BOT issued Letter No. Thor Por Tor. Phor Nor Sor. (23) Wor. 1759/2561. Re: Guideline for Operating Digital Assets Businesses of Financial Institutions and Group of Financial Companies, dated 1 August 2018 (Guideline Letter) to impose restrictions and conditions on ICO or digital assets activities conducted by Financial Institutions.

6

ดังที่ได้กล่าวมาแล้วข้างต้น ตามประกาศฯ เรื่อง การเสนอขายโทเคนดิจิทัลต่อประชาชน ได้กำหนดให้การซื้อโทเคนดิจิทัลจากบริษัทที่ต้องการระดมทุนนั้นสามารถทำได้แต่กับเฉพาะนักลงทุนบางประเภทซึ่งรวมถึงผู้ลงทุนที่เป็นสถาบัน โดยประกาศคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ที่ กจ. 4/2560 เรื่อง การกำหนดบทนิยามผู้ลงทุนสถาบัน ผู้ลงทุนรายใหญ่พิเศษและผู้ลงทุนรายใหญ่ ลงวันที่ 8 กุมภาพันธ์ พ.ศ. 2560 กำหนดให้ ผู้ลงทุนสถาบัน หมายความว่าผู้ลงทุนในหลายประเภท ซึ่งรวมถึง ธนาคารพาณิชย์ บริษัทเงินทุน และบริษัทเครดิตฟองซิเอร์ โดยที่สถาบันดังกล่าวนี้ล้วนถือเป็นสถาบันการเงินภายใต้พระราชบัญญัติธุรกิจสถาบันการเงิน พ.ศ. 2551 ที่อยู่ภายใต้การกำกับดูแลโดยธนาคารแห่งประเทศไทย ("ธปท.") ดังนั้น การดำเนินการของสถาบันการเงินอันรวมไปถึงการดำเนินการเกี่ยวกับสินทรัพย์ดิจิทัลจึงตกอยู่ภายใต้การกำกับดูแลของ ธปท. ด้วยเช่นกัน

ด้วยเหตุนี้ ธปท.ในฐานะผู้กำกับดูแล จึงได้ประกาศใช้หนังสือเวียน ธปท.ผนส. (23) ว.1759/2561 เรื่องแนวทางการประกอบธุรกิจสินทรัพย์ดิจิทัล (Digital asset) ของสถาบันการเงินและบริษัทในกลุ่มธุรกิจทางการเงินของสถาบันการเงิน เมื่อวันที่ 1 สิงหาคม 261 ("หนังสือเวียนเกี่ยวกับแนวทางการประกอบธุรกิจ") เพื่อกำหนดเงื่อนไขและข้อจำกัดเกี่ยวกับการระดมทุนโดยการออกโทเคนดิจิทัล (ICO) หรือการประกอบธุรกิจสินทรัพย์ดิจิทัลที่ดำเนินการโดยสถาบันการเงิน ทำให้ผู้ลงทุนที่เป็นสถาบันการเงินมีหน้าที่ที่จะต้องปฏิบัติตามเงื่อนไขและข้อจำกัดต่าง ๆ ด้วย

Financial Institutions

Under the Guideline Letter, Financial Institutions in Thailand are not permitted to perform the following digital asset-related activities:

- Operating businesses as a digital token issuer, or provide ICO Portal service;
- Operating businesses as a digital assets business (Exchange/Broker/Dealer);
- Investing in digital assets, both digital tokens and cryptocurrencies;
- Prospecting or advising any client who is not an institutional investor, special high net-worth investor or high net-worth investor; and
- Allowing clients to use an issued credit card to purchase digital assets.

สถาบันทางการเงิน

ภายใต้หนังสือเวียนเกี่ยวกับแนวทางการประกอบธุรกิจข้างต้น สถาบันการเงินในประเทศไทยถูกห้ามไม่ให้ดำเนินการที่เกี่ยวข้องกับสินทรัพย์ดิจิทัล ดังต่อไปนี้

- เป็นผู้ออกโทเคนดิจิทัล หรือ ให้บริการระบบเสนอขายโทเคนดิจิทัล
- ประกอบธุรกิจสินทรัพย์ดิจิทัล (Exchange/Broker/Dealer)
- ลงทุนในสินทรัพย์ดิจิทัล ทั้งโทเคนดิจิทัล และคริปโทเคอร์เรนซี
- ทำหน้าที่เป็นผู้ชี้ชวนหรือแนะนำให้มีการลงทุนในสินทรัพย์ดิจิทัลแก่ลูกค้าที่ไม่ใช่ผู้ลงทุนสถาบัน ผู้ลงทุนรายใหญ่พิเศษ และผู้ลงทุนรายใหญ่ และ
- อนุญาตให้ลูกค้าของสถาบันการเงินใช้บัตรเครดิตเพื่อซื้อสินทรัพย์ดิจิทัล

FINANCIAL INSTITUTIONS & DIGITAL ASSETS

สถาบันการเงิน และ
สินทรัพย์ดิจิทัล

However, in the event that Financial Institutions wish to engage in the business of an ICO Issuer or invest in digital assets for the purpose of financial innovation in financial markets to increase the efficiency or quality of financial services (e.g. an investment in digital assets as a means for cross-border money transfer), Financial Institutions are required to join a Regulatory Sandbox, which is a framework created by the BOT allowing Financial Institutions, FinTech startups and other innovators to conduct live experiments in a controlled environment under the BOT's supervision².

อย่างไรก็ตาม ในกรณีที่สถาบันการเงินประสงค์ที่จะออกโทเคนดิจิทัลหรือลงทุนในสินทรัพย์ดิจิทัลโดยมีวัตถุประสงค์ในการพัฒนานวัตกรรมทางการเงินเพื่อเพิ่มประสิทธิภาพหรือคุณภาพในการให้บริการทางการเงินแก่ลูกค้า เช่น การลงทุนในสินทรัพย์ดิจิทัลเพื่อให้เป็นวิธีหนึ่งในการโอนเงินระหว่างประเทศ โดยสถาบันการเงินนั้น ๆ จะต้องเข้าทดสอบตาม

6

แนวปฏิบัติ เรื่อง แนวทางการเข้าร่วมทดสอบและพัฒนานวัตกรรมที่นำเทคโนโลยีใหม่มาสนับสนุนการให้บริการทางการเงิน (Regulatory Sandbox) ซึ่งเป็นโครงการที่ทางธนาคารแห่งประเทศไทยกำหนดให้สถาบันทางการเงิน ฟินเทคสตาร์ทอัพ (FinTech Startup) และ

FINANCIAL CONGLOMERATES

A financial conglomerate refers to financial companies in the same conglomerate group of a Financial Institution. Financial conglomerates receive different treatment under the Guideline Letter and may carry out digital assets activities (i.e. ICO issuer, ICO Portal, Digital Assets Exchange/Broker/Dealer or investing in digital assets) as follows:

- (1) financial conglomerates supervised by a specific regulator, such as securities companies, assets management companies and insurance or life insurance companies can perform digital asset-related activities in accordance with the regulations of the SEC or the Office of Insurance Commission (OIC) (as applicable) and provided that they obtain the relevant approval prescribed in the Decree; and
- (2) financial conglomerates other than those specified in (1) above including newly established companies, companies operating finance businesses, or supporting companies of Financial Institutions can engage in transactions relating to digital assets provided that their parent company obtains the BOT's prior approval.

บริษัทในกลุ่มธุรกิจของสถาบันการเงิน

ทั้งนี้ ภายใต้หนังสือเวียนเกี่ยวกับแนวทางการประกอบธุรกิจฉบับเดียวกัน แม้ว่าสถาบันการเงินจะถูกห้ามไม่ให้เกี่ยวข้องกับสินทรัพย์ดิจิทัล แต่บริษัทในกลุ่มธุรกิจของสถาบันการเงินกลับสามารถดำเนินกิจกรรมต่าง ๆ ที่เกี่ยวข้องกับสินทรัพย์ดิจิทัลได้ เช่น การออกโทเคนดิจิทัล การให้บริการระบบเสนอขายโทเคนดิจิทัล การประกอบธุรกิจที่เกี่ยวข้องกับสินทรัพย์ดิจิทัล (Exchange/Broker/Dealer) หรือลงทุนในสินทรัพย์ดิจิทัล กล่าวคือ

- กรณีของบริษัทลูกที่มีหน่วยงานกำกับดูแลเป็นการเฉพาะ เช่น บริษัทหลักทรัพย์ บริษัทหลักทรัพย์จัดการกองทุน บริษัทประกันวินาศภัย หรือบริษัทประกันชีวิต สามารถทำธุรกรรมหรือประกอบธุรกิจที่เกี่ยวข้องกับสินทรัพย์ดิจิทัลได้ แต่จะต้องปฏิบัติตามหลักเกณฑ์ที่ ก.ล.ต. หรือสำนักงานคณะกรรมการกำกับและส่งเสริมการประกอบธุรกิจประกันภัย (คปภ.) กำหนดแล้วแต่กรณี และจะต้องได้รับอนุญาตตามหลักเกณฑ์ภายใต้พระราชกำหนดสินทรัพย์ดิจิทัล
- กรณีที่บริษัทอื่นในกลุ่มธุรกิจทางการเงินนอกเหนือจากที่กล่าวมาในข้อ (1) ทั้งบริษัทที่จะจัดตั้งขึ้นใหม่และบริษัทที่ประกอบธุรกิจทางการเงินหรือธุรกิจสนับสนุน สามารถประกอบธุรกิจที่เกี่ยวข้องกับสินทรัพย์ดิจิทัลได้โดยการให้บริษัทแม่ขออนุญาตจาก ธปท.

²<http://www.cgap.org/blog/regulatory-sandboxes-potential-financial-inclusion>

ANALYSIS OF THE DECREE AND POSSIBLE DEVELOPMENTS

บทวิเคราะห์และแนวโน้มในการพัฒนากฎหมายในอนาคต

ANALYSIS OF THE DECREE AND POSSIBLE DEVELOPMENTS

The Decree has provided the ICO process, and digital assets businesses, with a legal framework. It has also introduced a process under the issue procedures and requirements for companies engaging in ICO and digital assets businesses to adhere to. This provides greater transparency, certainty, and legitimacy, and has provided investors, especially inexperienced investors, with some degree of protection from cybercrimes. Further, the Decree has provided clarity concerning the legality of digital assets in Thailand, a topic long debated and subject to controversy. It has in effect legalized digital assets and provided investors, traders and companies engaging in ICO with legal certainty. Moreover, the Emergency Decree amending the Revenue Code has provided the government with the means to collect tax on transactions involving digital assets, in a more effective manner.

7

เมื่อพระราชกำหนดสินทรัพย์ดิจิทัลนี้มีผลบังคับใช้ การระดมทุนด้วยการออกโทเคนดิจิทัล (ICO) และการประกอบธุรกิจสินทรัพย์ดิจิทัล จึงต้องดำเนินการภายใต้กฎหมายซึ่งได้กำหนดหลักเกณฑ์ วิธีการ เงื่อนไขแก่ทั้งบริษัทซึ่งเป็นผู้ออกโทเคนดิจิทัล ผู้ให้บริการระบบเสนอขาย โทเคนดิจิทัล และผู้ประกอบการธุรกิจสินทรัพย์ดิจิทัลเพื่อให้การดำเนินการต่าง ๆ นั้นเป็นไปด้วยความโปร่งใส เป็นธรรม และตรวจสอบได้ รวมถึงมีจุดประสงค์เพื่อที่จะคุ้มครองนักลงทุน โดยเฉพาะอย่างยิ่งนักลงทุนรายย่อยซึ่งไม่มีประสบการณ์ ป้องกันการถูกหลอกลวงหรืออาชญากรรมต่าง ๆ นอกจากนี้ พระราชกำหนดฉบับนี้ยังทำให้สินทรัพย์ดิจิทัลซึ่งได้รับการยกเถียงจากความไม่ชัดเจนทางกฎหมายกันมาอย่างยาวนานกลายเป็นสิ่งที่ได้รับการรับรองตามกฎหมายซึ่งส่งผลให้นักลงทุนหรือผู้ที่ดำเนินกิจการที่เกี่ยวข้องกับสินทรัพย์ดิจิทัลมีความมั่นใจในการลงทุนหรือดำเนินกิจการเกี่ยวกับสินทรัพย์ดิจิทัลดังกล่าวมากยิ่งขึ้น รวมถึงการแก้ไขเพิ่มเติมประมวลรัษฎากรดังกล่าวยังช่วยให้รัฐบาลสามารถจัดเก็บภาษีในการทำธุรกรรมที่เกี่ยวข้องกับสินทรัพย์ดิจิทัลได้อย่างมีประสิทธิภาพมากขึ้น



From another perspective, the protection of investors could come at a cost, as the Decree undoubtedly exerts pressure on companies to comply with the rules and regulations of the SEC, resulting in more time and costs being spent in the process, blurring the distinction between raising funds through ICO and the traditional Initial Public Offering (IPO). Imposing a 15% withholding tax on capital gains is seen by many as an aggressive move by the government in what is considered a new and unstable market. This may adversely affect investment in digital assets in Thailand, as investors may choose to invest in digital assets in a more investor-friendly jurisdiction, such as in Singapore, where no capital gains tax is collected³.

อย่างไรก็ตาม ในอีกมุมหนึ่งก็อาจกล่าวได้ว่าการควบคุมกำกับดูแลของคณะกรรมการก.ล.ด. ในกิจการที่เกี่ยวข้องกับสินทรัพย์ดิจิทัลนั้นส่งผลให้ต้นทุนในการดำเนินการต่าง ๆ เพิ่มขึ้นจากภาระหน้าที่ที่จะต้องปฏิบัติตามกฎหมายดังกล่าวที่เพิ่งประกาศใช้เมื่อไม่นานมานี้ และทำให้การระดมทุนแบบ ICO เมื่อเปรียบเทียบกับ การเสนอขายหุ้น Initial public offering (IPO) ไม่มีความแตกต่างกันมากนัก นอกจากนี้ การกำหนดอัตราภาษีสูงถึงร้อยละ 15 ของผลกำไร หรือ ผลประโยชน์จากการถือครองหรือโอนซึ่งสินทรัพย์ดิจิทัลในตลาดของประเทศไทยที่ยังจัดเป็นตลาดใหม่และไม่ได้มีความมั่นคงเท่าใดนักย่อมมีผลกระทบต่อความสนใจลงทุนในตลาดสินทรัพย์ดิจิทัล โดยเฉพาะอย่างยิ่งเมื่อพิจารณาเปรียบเทียบกับตลาดสินทรัพย์ดิจิทัลในบางประเทศ เช่น ในประเทศสิงคโปร์ที่ผลกำไรหรือผลประโยชน์ที่ได้จากการครอบครอง โอน หรือซื้อขายสินทรัพย์ดิจิทัลจะได้รับการยกเว้นภาษี นโยบายด้านภาษีดังกล่าวจึงสามารถดึงดูดนักลงทุนได้มากกว่า

Authors



Rawat Chomsri

(Partner)

T: +66 (2) 646 1888 Ext. 1016

E: Rawat@siampremier.com



Saithip Mansri

(Partner)

T: +66 (2) 646 1888 Ext. 1019

E: Saithip@siampremier.com



Rattanan Jaroenpornworanam

(Associate)

T: +66 (2) 646 1888 Ext. 1151

E: Rattanan@siampremier.com



Kulwadee Pradujdecha

(Associate)

T: +66 (2) 646 1888 Ext. 1161

E: Kulwadee@siampremier.com



Chatchaya Kanasin

(Associate)

T: +66 (2) 646 1888 Ext. 1103

E: Chatchaya@siampremier.com

WORKABLE SOLUTION, EFFECTIVELY COMMUNICATED

www.siampremier.com

info@siampremier.com



SIAM PREMIER INTERNATIONAL LAW OFFICE LTD.



SIAM PREMIER