21 สิงหาคม 2561

TRADE ALERT

สหรัฐฯ ผ่านกฎหมายเพิ่มความเข้มงวดในการตรวจสอบการลงทุนจากต่างประเทศ (FIRRMA)

ด้วยเมื่อวันที่ 13 สิงหาคม 2561 นายโดนัลด์ ทรัมป์ ประธานาธิบดีสหรัฐฯ ได้ลงนามบังคับใช้กฎหมาย Foreign Investment Risk Review Modernization Act (FIRRMA) เพื่อขยายขอบเขตอำนาจและบทบาทของคณะกรรมาธิการกำกับและดูแลการลงทุนจากต่างประเทศของสหรัฐฯ (Committee on Foreign Investment in the United States: CFIUS) ในการพิจารณา ทบทวน ตรวจสอบ และระงับการลงทุนจากต่างประเทศในลักษณะของการควบรวมหรือเข้าซื้อกิจการภายในประเทศของสหรัฐฯ (merger, acquisitions, or takeovers) ที่อาจมีความเสี่ยงหรือเป็นภัยคุกคามต่อความมั่นคงแห่งชาติของสหรัฐฯ ให้มีความรัดกุมและเข้มงวดยิ่งขึ้น

สรุปสาระสำคัญของกฎหมาย FIRRMA

1. <u>Types of Covered Transactions</u> – กฎหมาย FIRRMA ได้ขยายขอบข่ายของธุรกรรมการซื้อ-ขายที่ต้องผ่านการพิจารณาของคณะกรรมาธิการ CFIUS ให้ครอบคลุมเพิ่มอีก 4 ประเภท ได้แก่

1.1 Investments in real estate near sensitive US government locations and ports – การลงทุนด้านอสังหาริมทรัพย์ที่อยู่ในตำแหน่งใกล้เคียงกับที่ตั้งทางทหารหรือพื้นที่ราชการของสหรัฐฯ รวมถึงท่าอากาศยานและท่าเรือที่อาจมีผลให้นักลงทุนชาวต่างชาติสามารถรวบรวมและเข้าถึงข้อมูลที่ไม่เป็นสาธารณะเกี่ยวกับกิจกรรมภายในพื้นที่ดังกล่าวหรือกิจกรรมที่เกี่ยวข้องกับความมั่นคงแห่งชาติของสหรัฐฯ

1.2 Other investments – การลงทุนประเภทอื่นที่เกี่ยวข้องกับ (1) การเข้าครอบครองกิจการ/ดำเนินธุรกิจ/ผลิตหรือจัดหา/ให้บริการด้านโครงสร้างพื้นฐานที่สำคัญ (critical infrastructures) (2) การผลิต/ออกแบบ/ทดสอบ/ประดิษฐ์/พัฒนาเทคโนโลยีที่สำคัญ (critical technologies) และ (3) การรวบรวม/จัดเก็บ/รักษาข้อมูลส่วนบุคคลที่มีความอ่อนไหวเป็นพิเศษ (sensitive personal data) ของบุคคลที่ถือสัญชาติสหรัฐฯ

1.3 Change in rights – การเปลี่ยนแปลงในกรรมสิทธิของนักลงทุนชาวต่างชาติที่จะมีผลให้สามารถควบคุมกิจการของสหรัฐฯ (US business) หรือการลงทุนที่อยู่ในข่ายการลงทุนประเภทอื่น (other investments)

1.4 Evasion – ธุรกรรมที่เป็นการส่อเจตนาหรือมีวัตถุประสงค์เพื่อหลีกเลี่ยง (evade or circumvent) ไม่ให้เข้าข่ายของประเภทธุรกรรมที่ต้องผ่านการพิจารณาและตรวจสอบจากคณะกรรมาธิการ CFIUS

2. <u>Alternative Short-Form Voluntary and Mandatory Declarations</u> – ปัจจุบัน สหรัฐฯ ไม่ได้บังคับให้ต้องมีการแจ้งการลงทุนจากต่างประเทศหากไม่เข้าข่ายประเภทธุรกรรมที่ต้องผ่านการพิจารณาจากคณะกรรมาธิการ CFIUS อย่างไรก็ตาม กฎหมาย FIRRMA ได้ปรับแก้การยื่นเอกสารแจ้งธุรกรรมการซื้อ-ขายจากเดิมแบบ full written notice เป็นแบบย่อ (abbreviated filing) ไม่เกิน 5 หน้า และเพิ่มข้อกำหนดที่บังคับให้ต้องมีการแจ้งธุรกรรมการซื้อ-ขายหากเป็นการลงทุนที่ถูกควบคุมโดยรัฐบาลต่างประเทศที่จะมีผลให้สามารถเข้าครอบครองผลประโยชน์ส่วนใหญ่ในธุรกิจบางประเภทของสหรัฐฯ (acquisition of substantial interest in certain US businesses)

3. <u>Timing of Reviews</u> – ขยายระยะเวลาสำหรับการการทบทวนการซื้อ-ขาย (review) ว่าจะมีผลกระทบต่อความมั่นคงแห่งชาติหรือไม่จากเดิม 30 วัน เป็น 45 วัน และอนุญาตให้ขยายระยะเวลาสำหรับการไต่สวนการซื้อ-ขาย (investigation) ออกไปได้อีก 15 วัน จาก 45 วัน เป็น 60 วัน ในกรณีที่เป็นสถานการณ์พิเศษ

4. <u>CFIUS's Authority</u> – ขยายขอบเขตอำนาจของคณะกรรมาธิการ CFIUS ในการจัดทำและบังคับใช้ความตกลงเพื่อลดความเสี่ยงต่อความมั่นคงแห่งชาติ (mitigation agreement) รวมถึงการจัดทำแผนการดำเนินการเพื่อติดตามการปฏิบัติตามเงื่อนไขที่กำหนดภายใต้ความตกลง (mitigation agreement compliance plan)

5. <u>Fees</u> – อนุญาตให้คณะกรรมาธิการ CFIUS จัดเก็บค่าธรรมเนียมในอัตราไม่ต่ำกว่าร้อยละ 1 ของมูลค่าการซื้อ-ขายแต่ต้องไม่เกิน 300,000 เหรียญสหรัฐฯ

6. <u>National Security Factors to Consider</u> – คณะกรรมาธิการ CFIUS จะต้องพิจารณาประเด็นด้านความมั่นคงที่รวมถึง

6.1 การลงทุนจากประเทศที่มีการแสดงเจตนารมณ์หรือความประสงค์ชัดเจนที่ต้องการครอบครองเทคโนโลยีที่สำคัญหรือโครงสร้างพื้นฐานที่สำคัญของสหรัฐฯ ที่อาจทำให้สหรัฐฯ สูญเสียการเป็นผู้นำในด้านความมั่นคงแห่งชาติ

6.2 ผลกระทบที่เกี่ยวข้องกับความมั่นคงแห่งชาติจากอำนาจควบคุมรวม (cumulative control) ของนักลงทุนต่างชาติหรือรัฐบาลต่างประเทศที่ได้มาจากการเข้าซื้อหรือควบรวมกิจการของสหรัฐฯ ในอุตสาหกรรมใดเฉพาะอย่างต่อเนื่อง โดยเฉพาะอย่างยิ่งในด้านเทคโนโลยีที่สำคัญ โครงสร้างพื้นฐานที่สำคัญ สินทรัพย์ด้านพลังงาน และวัตถุดิบที่สำคัญ

6.3 ผลกระทบต่อขีดความสามารถและศักยภาพของอุตสาหกรรมภายในประเทศสหรัฐฯ ในการรองรับความต้องการเพื่อใช้ในการป้องกันประเทศ รวมถึง ทรัพยากรมนุษย์ สินค้า เทคโนโลยี วัตถุดิบ อุปกรณ์ และบริการ

6.4 ความเสี่ยงที่ข้อมูลส่วนบุคคลที่มีความอ่อนไหวเป็นพิเศษของบุคคลที่ถือสัญชาติสหรัฐฯ จะถูกเปิดเผยและนำไปใช้ในทางที่เป็นภัยคุกคามต่อความมั่นคงแห่งชาติ

6.5 โอกาสที่การลงทุนดังกล่าวจะก่อให้เกิดภัยคุกคามทางไซเบอร์ต่อสหรัฐฯ หรือส่งผลให้รัฐบาลต่างประเทศมีความสามารถเพิ่มขึ้นในการทำกิจกรรมทางไซเบอร์ที่เป็นการประสงค์ร้ายต่อสหรัฐฯ รวมถึงกิจกรรมที่เป็นการแทรกแซงผลการเลือกตั้ง

ผลกระทบ

การปฏิรูปขอบเขตอำนาจและบทบาทของคณะกรรมาธิการ CFIUS ให้มีความเข้มงวดยิ่งขึ้น โดยเฉพาะอย่างยิ่งผลจาก (1) การเพิ่มประเภทของธุรกรรมการซื้อ-ขายที่ต้องได้รับการพิจารณาทบทวนจากคณะกรรมาธิการ CFIUS (2) การขยายระยะเวลาในขั้นตอนการทบทวนและไต่สวน (3) การเพิ่มขอบเขตดุลพินิจของคณะกรรมาธิการ CFIUS และประธานาธิบดีสหรัฐฯ ในการพิจารณาทบทวนและให้ความเห็นชอบการซื้อ-ขาย และ (4) การเรียกเก็บค่าธรรมเนียมอาจเป็นอุปสรรคต่อการลงทุนจากต่างประเทศ ซึ่งมีความสำคัญต่อการช่วยขับเคลื่อนการเจริญเติบโตทางเศรษฐกิจของสหรัฐฯ ในหลายด้าน ทั้งนี้ เนื่องจากนักลงทุนส่วนใหญ่ต้องการความรวดเร็ว การปกป้องข้อมูลความลับทางธุรกิจ และความแน่นอนในการลงทุน ดังนั้น หากมีกลไกที่ทำให้ปัจจัยดังกล่าวต้องลดน้อยลง อาจส่งผลให้การลงทุนในภาคต่างๆ ต้องลดน้อยลงเช่นกัน