

สัญญาที่หน่วยงานของรัฐเข้าทำโดยตรงกับผู้สนับสนุนทางการเงิน
ในโครงการร่วมลงทุนระหว่างรัฐและเอกชน

Lenders' Direct Agreement in Public-Private Partnership Projects

ปราชญา อภิบาลศรี
Prachaya Apibansri

นิติศาสตรมหาบัณฑิต

มหาวิทยาลัยนิวยอร์ก, 40 วอชิงตันสแควร์ เซาท์, นิวยอร์กซิตี 10012 ประเทศสหรัฐอเมริกา

Master of Laws

New York University, 40 Washington Sq. South, New York, NY 10012.

Corresponding author Email: jjackprachaya@hotmail.com

(Received: May 23, 2020; Revised: July 21, 2020; Accepted: July 28, 2020)

บทคัดย่อ

การที่จะดำเนินโครงการร่วมลงทุนให้ประสบความสำเร็จต้องอาศัยความร่วมมือจากผู้มีส่วนได้เสียหลายฝ่ายไม่ว่าจะเป็นรัฐบาล หน่วยงานเจ้าของโครงการ สถาบันการเงิน นักลงทุน ผู้เข้าร่วมโครงการรายอื่น และประชาชน สำหรับโครงการร่วมลงทุนขนาดใหญ่ มักจะอาศัยแหล่งเงินทุนจำนวนมาก ทั้งในรูปของส่วนของผู้ถือหุ้นและหนี้สิน ในฝั่งของหนี้สิน โดยปกติแล้วนักลงทุนจะดำเนินการจัดหาแหล่งเงินทุนในลักษณะของการจัดหาสินเชื่อโครงการ (Project Finance) หนึ่งในปัจจัยสำคัญที่จะต้องพิจารณาในการจัดหาสินเชื่อโครงการ คือ การจัดวางโครงสร้างของโครงการร่วมลงทุนและสัญญาร่วมลงทุนจะต้องอยู่ในระดับที่สถาบันการเงินสามารถยอมรับได้ เนื่องจากการจัดโครงสร้างดังกล่าวส่งผลกระทบต่อความสามารถในการจัดหาแหล่งเงินทุนของเอกชนคู่สัญญา (Bankability) ในบทความนี้จะมุ่งวิเคราะห์ถึงความไม่แน่นอนของข้อสัญญาว่าด้วยการให้สิทธิแก่สถาบันการเงินในการแก้ไขเยียวยาโครงการเมื่อเกิดเหตุผิดสัญญาร่วมลงทุนของเอกชนคู่สัญญา ก่อนที่หน่วยงานของรัฐในฐานะหน่วยงานเจ้าของโครงการจะสามารถใช้สิทธิยกเลิกสัญญาร่วมลงทุนได้ จากนั้นจะวิเคราะห์ถึงกลไกการแก้ไขปัญหาดังกล่าวผ่านสัญญาที่หน่วยงานของรัฐเข้าทำโดยตรงกับผู้สนับสนุนทางการเงิน พร้อมทั้งข้อจำกัดในทางปฏิบัติและทางกฎหมายของสัญญาฉบับดังกล่าว

คำสำคัญ: โครงการร่วมลงทุนระหว่างรัฐและเอกชน, สัญญาร่วมลงทุน, สัญญาที่หน่วยงานของรัฐเข้าทำโดยตรงกับผู้สนับสนุนทางการเงิน หรือสัญญาที่เข้าทำโดยตรงกับผู้สนับสนุนทางการเงิน และสิทธิในการเข้าดำเนินโครงการแทนที่เอกชนคู่สัญญา

Abstract

In order to drive public-private partnership projects to success, there has to be coordination from several stakeholders, including the government, public authority (a public-sector counterparty), financial institutions, investors, other participants and the public. These kinds of projects are counting on a great amount of capital funding from equity and debt. In light of debt, the developers will typically use project finance as a financing mechanism. One of the indispensable factors is the structure of projects and public-private partnership contracts. These structures must be acceptable from the lender's perspective since it can have a direct impact (either positive or negative) on the ability of the developers to access any source of capital (also known as bankability). This paper primarily focuses on uncertainty of the right to cure the private party's default by the lenders before the public authority exercising the right to termination. The paper then analyses how lenders' direct agreement in which the public authority is required to sign with the lenders resolves the problem. This paper enumerates some constraints of the lender's direct agreement in terms of legal and practical aspects. Finally, the conclusion is provided.

Keywords: Public-Private Partnership Project, Public-Private Partnership Agreement, Lenders' Direct Agreement and Step-in Right