

บทคัดย่อ

ชื่อเรื่องวิทยานิพนธ์ : อุปสรรคในทางกฎหมายที่ทำให้นักลงทุนต่างด้าวไม่มั่นใจในการมาลงทุนในประเทศไทย : ศึกษากรณีการโอนกิจการของผู้ลงทุนมาเป็นของรัฐ

ชื่อผู้เขียน : นายจรงค์ พลสงคราม

ชื่อปริญญา : นิติศาสตรมหาบัณฑิต

ปีการศึกษา : 2544

คณะกรรมการที่ปรึกษาวิทยานิพนธ์ :

1. รองศาสตราจารย์ ดร. ภูมิ โชคเหมาะ ประธานกรรมการ
2. อาจารย์ ดร. ชาญวิทย์ สุวรรณบุญชัย

การศึกษารื่อง "อุปสรรคในทางกฎหมายที่ทำให้นักลงทุนต่างด้าวไม่มั่นใจในการมาลงทุนในประเทศไทย : ศึกษากรณีการโอนกิจการของผู้ลงทุนมาเป็นของรัฐ" มีวัตถุประสงค์เพื่อให้ทราบถึงลักษณะทั่วไป กฎหมายที่เกี่ยวข้องและอุปสรรคในทางกฎหมายต่าง ๆ ที่เกี่ยวกับการโอนกิจการของนักลงทุนต่างด้าวมาเป็นของรัฐ ทั้งนี้เนื่องจากมีอุปสรรคในทางกฎหมายหลายประเด็นที่ขาดการให้ความสนใจและควรได้รับการแก้ไขโดยในส่วนหนึ่งของลักษณะทั่วไป ผู้เขียนได้ศึกษาและนำเสนอเกี่ยวกับความหมาย แนวความคิดและประวัติของการโอนกิจการรวมทั้งความหมายของนักลงทุนต่างด้าว หลักเกณฑ์ในการพิจารณาสัญชาติของนักลงทุนต่างด้าวในประเทศไทย เพื่อเป็นพื้นฐานในการทำความเข้าใจเบื้องต้นเกี่ยวกับการโอนกิจการของนักลงทุนต่างด้าวมาเป็นของรัฐ

ในส่วนข้อกฎหมายที่เกี่ยวข้อง ผู้เขียนได้ทำการศึกษากฎหมายที่เกี่ยวข้องกับการโอนกิจการของนักลงทุนต่างด้าวทั้งของประเทศไทยและต่างประเทศ ซึ่งจากการศึกษาพบว่าพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 43 ได้ให้หลักประกันและความคุ้มครองว่า รัฐจะไม่โอนกิจการของเอกชนมาเป็นของรัฐ แต่จากการศึกษาพบว่ากิจการของนักลงทุนอาจถูกโอนไปเป็นของรัฐได้โดยมาตรการทางกฎหมายอื่น เช่น การเวนคืนอสังหาริมทรัพย์ตามมาตรา 49 ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พ.ศ. 2540

การควบคุมและจัดการกิจการหรือทรัพย์สินของคนต่างด้าวบางจำพวกในภาวะคับขัน ตามพระราชบัญญัติควบคุมและจัดการกิจการหรือทรัพย์สินของคนต่างด้าวบางจำพวก ในภาวะคับขัน พ.ศ. 2484 ในขณะที่มีนักลงทุนบางประเทศซึ่งถือสัญชาติของรัฐที่ได้มีการทำความตกลงทวิภาคีเกี่ยวกับการส่งเสริมและคุ้มครองการลงทุนกับราชอาณาจักรไทยจะได้รับความคุ้มครองจากการใช้มาตรการทางกฎหมายดังกล่าว สิ่งนี้ก่อให้เกิดความไม่ยุติธรรมระหว่างนักลงทุนด้วยกันเอง จึงเป็นอุปสรรคทางกฎหมายที่ทำให้ให้นักลงทุนต่างด้าวไม่มั่นใจในการลงทุนในประเทศไทย โดยเฉพาะกรณีการโอนกิจการมาเป็นของรัฐ อุปสรรคในทางกฎหมายต่าง ๆ เหล่านี้ควรมีการแก้ไขโดยการปรับปรุงและเพิ่มเติมมาตรา 43 แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 และความตกลงทวิภาคีเกี่ยวกับการส่งเสริมและคุ้มครองการลงทุนระหว่างราชอาณาจักรไทยกับต่างประเทศให้อยู่ในพื้นฐานที่เท่าเทียมกัน ตลอดจนควรปรับปรุงกฎระเบียบที่เกี่ยวกับการอำนวยความสะดวกแก่ผู้ลงทุนต่างชาติเพื่อให้ครอบคลุมประเด็นในเรื่องของค่าทดแทนจากการถูกโอนกิจการมาเป็นของรัฐที่มิได้มีรายละเอียดระบุไว้เพื่อให้มีความสอดคล้องกับข้อเสนอที่ให้แก้ไขกฎหมายข้างต้นและให้พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุนหลังจากที่ได้แก้ไขแล้วเป็นประโยชน์แก่นักลงทุนต่างชาติและประเทศไทยอย่างแท้จริง

ABSTRACT

Thesis Title : The Legal Obstacle Causing Uncertainty on Foreign
Investment in Thailand: Case Study on Nationalization
of Alien Business

Student's Name : Mr. Jongruk Ponsongcram

Degree Sought : Master of Laws

Academic Year : 2001

Advisory Committee :

1. Assoc. Prof. Dr. Poom Chokmoh Chairperson
2. Dr. Chanvitaya Suvarnapunya

The study of "the Legal Obstacle Causing Uncertainty on Foreign Investment in Thailand: Case Study on Nationalization of Alien Business" is carried out for the purpose of understanding the generality, relevant laws and legal obstacles relating to nationalization of alien businesses. This is because there are legal obstacles in various aspects which we overlook and such legal obstacles should be solved. Regarding the generality of the nationalization of alien businesses, the author seeks to explain the meaning, concept and history of the nationalization including the meaning of alien investors and criteria on determination of nationality of alien investors in Thailand. This is to provide the fundamental understanding at the first stage in relation to the nationalization of alien businesses.

Concerning the relevant laws, the author studied the laws on nationalization of alien businesses both under Thai and foreign laws. From such a study it was found that under Section 43 of the Investment Promotion Act, B.E. 2520, the security and protection for alien businesses are given in the manner that the state shall not nationalize the private business. Despite this, there may be a chance for nationalization

of the private business by other legal means such as, expropriation of immovable properties under Section 49 of the Constitution of the Kingdom of Thailand B.E. 2540, or the Act on control and management of businesses or properties of certain alien in an emergency case, B.E. 2584. In this respect, there may be some cases that a foreign investor holding a nationality of the country having a bilateral agreement concerning promotion and protection of investment with the Kingdom of Thailand shall be prevented from the enforcement of such a bilateral agreement. This is an unfair treatment among investors, thus causing uncertainty on foreign investment in Thailand, especially in the case of nationalization of the private business. These legal obstacles should be solved by amending Section 43 of the promotion Investment Act, B.E. 2520 and a bilateral agreement concerning promotion and protection of investment between the Kingdom of Thailand and foreign countries so that such law and agreement are made on an equal basis. In addition, the amendment should be extended to the issue of compensation in the case of nationalization of businesses under the rules and regulations concerning facilities for foreign investors which has not been mentioned in such rules and regulations. This would help comply with the proposal for an amendment of law as aforesaid and would make the Investment Promotion Act, after having been amended, beneficial to both alien investors and Thailand.