

บทคัดย่อ.....	(1)
กิตติกรรมประกาศ.....	(3)
บทที่	
1. บทนำ.....	1
1. ความเป็นมาและความสำคัญของปัญหา.....	1
2. วัตถุประสงค์ของการศึกษา.....	5
3. ขอบสมมติฐาน.....	6
4. สถานการณ์ของปัญหา.....	6
5. ขอบเขตและวิธีการศึกษา.....	7
6. เครื่องมือการศึกษา.....	8
7. ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับ.....	9
2. หลักทางกฎหมายของการเปิดเสรีการค้าบริการภายใต้ความตกลงทั่วไปว่าด้วยการค้าบริการ.....	11
1. กรอบความตกลงทั่วไปว่าด้วยการค้าบริการ.....	11
1.1 คำนิยามของคำว่า “การค้าบริการ”.....	11
1.2 วัตถุประสงค์ของความตกลงทั่วไปว่าด้วยการค้าบริการ”.....	12
1.3 รูปแบบของการค้าบริการ.....	13
1.3.1 Cross-Border Supply (Mode1).....	13
1.3.2 Consumption Abroad (Mode2).....	13
1.3.3 Commercial Presence (Mode3).....	14
1.3.4 Presence of Natural Persons (Mode4).....	14

2. หลักการพื้นฐานของการเปิดเสรีการค้าบริการภายใต้ความตกลงทั่วไปว่าด้วยการค้าบริการ.....	15
2.1 หลักการปฏิบัติเยี่ยงชาติที่ได้รับการอนุเคราะห์ยิ่ง.....	15
2.2 หลักการปฏิบัติเยี่ยงคนชาติ.....	16
2.3 หลักความโปร่งใส.....	18
2.4 หลักการเปิดเสรีเป็นลำดับ.....	19
2.5 หลักการเข้าสู่ตลาด.....	20
3. ข้อยกเว้นทางกฎหมายของการเปิดเสรีการค้าบริการภายใต้ความตกลงทั่วไปว่าด้วยการค้าบริการ (GATS).....	22
3.1 ข้อยกเว้นทั่วไป ตาม ข้อ 14	22
3.2 ข้อยกเว้นหลักการปฏิบัติเยี่ยงชาติที่ได้รับการอนุเคราะห์ยิ่ง.....	23
3.3 ข้อยกเว้นด้านความมั่นคง.....	24
3.4 การพิจารณาขบถของการลดข้อยกเว้น	25
3. พันธกรณีของไทยในการเปิดเสรีการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าวในประเทศไทยภายใต้ข้อตกลง GATS และการเข้าสู่ตลาดการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าวในประเทศไทย.....	26
1. พันธกรณีทั่วไปในการเปิดเสรีการค้าบริการตามข้อตกลง GATS.....	26
1.1 พันธกรณีด้านการเข้าสู่ตลาด.....	27
1.1.1 ข้อผูกพันเปิดเสรีในรูป Commercial Presence.....	28
1.1.2 ข้อผูกพันเปิดเสรีในรูป Presence of Natural Persons.....	32
1.2 พันธกรณีด้านการปฏิบัติเยี่ยงคนชาติ.....	34
1.3 ข้อผูกพันด้านการเปิดเสรีเพิ่มเติม.....	35
2. พันธกรณีของไทยตามตารางข้อผูกพันเฉพาะ.....	35
2.1 การจัดทำตารางข้อผูกพันเฉพาะ.....	36
2.2 สถานะทางกฎหมายของตารางข้อผูกพันเฉพาะ.....	39
2.3 การขอแก้ไขตารางข้อผูกพันเฉพาะ.....	40

2.4 ตารางข้อมูลพันธะของไทยในการเปิดเสรีการประกอบธุรกิจ ของคนต่างด้าว.....	40
3. หลักเกณฑ์ในการเข้าสู่ตลาดการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าวในประเทศไทย	48
3.1 หลักเกณฑ์การเข้าสู่ตลาดการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว ในประเทศไทยตามพระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของ คนต่างด้าว พ.ศ.2542.....	48
3.1.1 คำนิยาม “คนต่างด้าว” ตามพระราชบัญญัติการ ประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว พ.ศ.2542.....	48
3.1.2 เกณฑ์ในการพิจารณาการเป็น “นิติบุคคล ต่างด้าว”	49
3.1.3 จำนวนทุนขั้นต่ำที่ “คนต่างด้าว” ต้องนำเข้ามาใน ราชอาณาจักรไทย.....	51
3.1.4 ประเภทของธุรกิจที่ห้ามไม่ให้ “คนต่างด้าว” ประกอบ การ.....	54
3.2 หลักเกณฑ์การเข้าสู่ตลาดการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าวภายใต้ กฎหมายการส่งเสริมการลงทุน.....	55
3.2.1 คนต่างด้าวที่ได้รับการส่งเสริมการลงทุน และการขอ หนังสือรับรองประกอบธุรกิจที่ได้รับการส่งเสริมการ ลงทุน.....	55
3.2.2 หลักเกณฑ์ในการพิจารณาออกบัตรส่งเสริม การลงทุน.....	56
4. หลักเกณฑ์ในการควบคุมการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าวในระบบกฎหมายของ ต่างประเทศ.....	58
1.แม่แบบกฎหมายของประเทศสหรัฐอเมริกา.....	58
1.1 คำนิยามของคำว่า “คนต่างด้าว”	58
1.2 หลักเกณฑ์ในการเข้าสู่ตลาดการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว.....	58

1.2.1	ข้อกำหนดเกี่ยวกับทุนขั้นต่ำในการเข้ามาประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว.....	59
1.2.2	ข้อห้ามการลงทุนจากต่างประเทศ.....	60
1.2.3	ข้อจำกัดการถือหุ้นของ"คนต่างด้าว".....	61
1.3	มาตรการทางกฎหมายในการควบคุมการประกอบธุรกิจ ของ "คนต่างด้าว".....	63
1.3.1	มาตรการควบคุมตามกฎหมายรัฐธรรมนูญ และกฎหมายสหพันธรัฐ.....	63
1.3.2	มาตรการควบคุมตามกฎหมายในระดับมลรัฐ.....	65
1.3.3	มาตรการควบคุมการเข้ามาประกอบธุรกิจของ คนต่างด้าวด้านอื่นๆ.....	67
1.3.3.1	การควบคุมการเคลื่อนย้ายเงินทุน.....	67
1.3.3.2	การรายงานสถานการณ์ลงทุนต่อหน่วย งานที่เกี่ยวข้องของสหรัฐอเมริกา.....	67
2.	แม่แบบกฎหมายของประเทศแคนาดา.....	68
2.1	หลักเกณฑ์ในการเข้าสู่ตลาดการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว.....	68
2.1.1	คำนิยาม "คนต่างด้าว" และรูปแบบในการเข้ามาประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว.....	68
2.1.2	เงื่อนไขในการเข้ามาประกอบธุรกิจของ "คนต่างด้าว".....	71
2.1.2.1	การแจ้งข้อมูลรายละเอียด (Notification) เกี่ยวกับธุรกิจที่จะเข้ามาลงทุน.....	71
2.1.2.2	การเป็นผู้บริหาร (Board Director) ของ "คนต่างด้าว"	73
2.2	มาตรการทางกฎหมายในการควบคุมการประกอบธุรกิจของ คนต่างด้าว.....	75
2.2.1	ข้อห้าม และข้อจำกัดการเข้ามาลงทุนของ คนต่างด้าว.....	75
2.2.2	การพิจารณาความเป็น"นิติบุคคลต่างด้าว"	79

3.แม่แบบกฎหมายของประเทศจีน.....	82
3.1 หลักเกณฑ์ในการเข้าสู่ตลาดการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว	82
3.1.1 คำนิยามของคำว่า“คนต่างด้าว”	82
3.1.2 รูปแบบการลงทุน และขั้นตอนการจัดตั้งบริษัท.....	83
3.1.3 ทุนจดทะเบียนขั้นต่ำ.....	87
3.2 มาตรการในการควบคุมการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว	89
3.2.1 ข้อจำกัดในการเข้าสู่ตลาดการประกอบธุรกิจของ คนต่างด้าว	89
3.2.2 ข้อห้ามในการเข้ามาลงทุนของคนต่างด้าว.....	90
5.ปัญหาการใช้ชื่อบุคคลอื่นประกอบธุรกิจแทนคนต่างด้าว ในประเทศไทย.....	94
1.ความหมาย วัตถุประสงค์ และลักษณะของการใช้ชื่อบุคคลอื่นประกอบธุรกิจแทน คนต่างด้าวในประเทศไทย.....	94
1.1 ความหมายของคำว่า “การใช้ชื่อบุคคลอื่นประกอบธุรกิจแทน คนต่างด้าว”.....	94
1.1.1 ความหมายของคำ “การใช้ชื่อบุคคลอื่นประกอบธุรกิจ แทนคนต่างด้าว”ตามบริบทของวิทยานิพนธ์ฉบับนี้.....	94
1.1.2 ความหมายของคำว่า“การใช้ชื่อบุคคลอื่นประกอบธุรกิจ แทนคนต่างด้าว” เทียบเคียงกับคำว่า “Nominee” ตาม Black’s Law Dictionary.....	95
1.2 วัตถุประสงค์ของการใช้ชื่อบุคคลอื่นประกอบธุรกิจแทนคนต่างด้าว ในประเทศไทย.....	95
1.2.1 เพื่อผลประโยชน์ทางด้านภาษี.....	96
1.2.2 เพื่อรักษาความลับ.....	96
1.2.3 เพื่ออำพรางผู้ถือหุ้นที่แท้จริง เพื่อหลบเลี่ยงกฎหมาย ที่ควบคุมการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว.....	96
1.3 ลักษณะของการใช้ชื่อบุคคลอื่นประกอบธุรกิจแทนคนต่างด้าว ในประเทศไทย	97

1.3.1	การใช้ชื่อบุคคลสัญชาติไทยถือหุ้นแทนคนต่างด้าว....	97
1.3.2	การใช้วิธีการถือหุ้นไขว้.....	98
1.3.3	การใช้วิธีการถือครองหุ้นหลายลำดับชั้น.....	100
1.3.4	การควบคุมด้านผู้ถือหุ้น.....	100
1.3.4.1	การกำหนดไว้ในข้อบังคับของบริษัทให้คนต่างด้าวที่ถือหุ้นฝ่ายข้างน้อยมีสิทธิออกเสียงในที่ประชุมใหญ่มากกว่าผู้ถือหุ้นที่เป็นคนไทย.....	101
1.3.4.2	การกำหนดไว้ในข้อบังคับของบริษัทให้คนไทยที่ถือหุ้นบุริมสิทธิด้วยสิทธิในการออกเสียง.....	101
1.3.4.3	การมอบฉันทะให้ผู้ถือหุ้นต่างด้าวมีสิทธิออกเสียงลงคะแนน (Proxy).....	102
1.3.4.4	กำหนดไว้ในข้อบังคับของบริษัทว่ามติทุกชนิดของที่ประชุมผู้ถือหุ้นจำต้องได้รับความเห็นชอบจากฝ่ายผู้ถือหุ้นข้างน้อยด้วย.....	102
1.3.5	การกำหนดให้จำนวนกรรมการที่เป็นคนต่างด้าวมีสัดส่วนที่มากกว่ากรรมการที่เป็นคนไทย หรือประธานกรรมการจะต้องเป็นคนต่างด้าว.....	103
2.	สภาพปัญหาที่ก่อให้เกิดการใช้ชื่อบุคคลอื่นประกอบธุรกิจแทนคนต่างด้าวในประเทศไทย.....	104
2.1	ปัญหาที่เกิดจากช่องโหว่ของพระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว พ.ศ.2542.....	104
2.1.1	ปัญหาคำนิยามของคำว่า “คนต่างด้าว” ไม่ครอบคลุมถึงคนต่างด้าวที่ถือหุ้นฝ่ายข้างน้อยแต่มีสิทธิในการออกเสียง (Voting Rights) ในที่ประชุมผู้ถือหุ้นมากกว่าผู้ถือหุ้นคนไทย.....	105

2.1.2 ปัญหาการพิจารณาคำนิยาม “คนต่างด้าว” ยังไม่มี การพิจารณาในประเด็นอำนาจบริหารจัดการ นิติบุคคล.....	108
2.1.3 ปัญหาคำนิยาม “คนต่างด้าว” ไม่สอดคล้องกับ คำว่า “Juridical Person of Another Member” และคำว่า “Juridical Person” ตามมาตรา 28 (m) และ (n) ของ ข้อตกลง GATS	109
2.2 บทลงโทษคนต่างด้าวที่ฝ่าฝืนกฎหมาย และผู้ที่ถือหุ้นแทนคนต่างด้าว กำหนดไว้ต่ำเกินไป.....	111
2.3 ปัญหาเกี่ยวกับบัญชีแนบท้ายพระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของ คนต่างด้าวที่ครอบคลุมเกือบทุกธุรกิจ.....	113
2.4 ปัญหาความล่าช้า และแนวทางที่ไม่ชัดเจนในการพิจารณาอนุญาต ให้คนต่างด้าวประกอบธุรกิจ.....	114
2.5 ปัญหาการบังคับใช้พระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว ภายใต้พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ.2520	115
2.6 ปัญหาความล่าช้าในการพิจารณาคำขอรับการส่งเสริมการลงทุนของ สำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน.....	117
3. แนวทางในการแก้ไขปัญหาการใช้ชื่อบุคคลอื่นประกอบธุรกิจแทนคนต่างด้าว ในประเทศไทย	118
3.1 แก้ไขคำนิยามคำว่า “คนต่างด้าว” ในพระราชบัญญัติการประกอบ ธุรกิจของคนต่างด้าว พ.ศ. ให้สอดคล้องกับคำนิยามคำว่า “นิติบุคคล ของสมาชิกอื่น” ของข้อตกลง GATS	118
3.2 เพิ่มเติมหลักเกณฑ์ในการเพิกถอนใบอนุญาต และเพิ่มเติมบทลงโทษ แก่คนต่างด้าว และผู้ถือหุ้นแทนคนต่างด้าว.....	125
3.3 ควรทบทวน และแก้ไขประเภทธุรกิจในบัญชีแนบท้ายพระราชบัญญัติ การประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว พ.ศ.2542 โดยเฉพาะธุรกิจใน บัญชีสาม.....	128

3.4	ควรกำหนดให้รัฐมนตรีมีดุลพินิจในการพิจารณาอนุญาตให้ต่างด้าวประกอบธุรกิจ ในบัญชีท้ายพระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของ คนต่างด้าว พ.ศ. 2542 ได้หากเป็นประโยชน์แก่ประเทศไทย.....	130
3.5	กำหนดขั้นตอนการพิจารณาอนุญาตให้คนต่างด้าวเข้ามาประกอบ ธุรกิจในประเทศไทยให้รวดเร็วขึ้น และกำหนดแนวทางที่ชัดเจนในการ พิจารณาอนุญาตให้คนต่างด้าวเข้ามาประกอบธุรกิจในประเทศไทย.....	130
3.6	ควรมีบทบัญญัติที่ให้อำนาจรัฐบาลในการเจรจาเปิดเสรีการค้าการลงทุนตาม ความตกลง WTO	131
3.7	กำหนดให้คนต่างด้าวทุกรายต้องผ่านขั้นตอนการจดทะเบียนตาม พระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว พ.ศ. 2542.....	132
3.8	ควรกำหนดระยะเวลาในการพิจารณาคำขอรับการส่งเสริมการลงทุนให้ มีความรวดเร็วยิ่งขึ้น.....	134
	บทสรุปและข้อเสนอแนะ.....	136
ภาคผนวก		
	ก. GENERAL AGREEMENT ON TRADE IN SERVICES.....	144
	ข. THAILAND Condition Initial offer.....	178
	ค. THAILAND-FINAL LIST OF ARTICLE II (MFN) EXEMPTIONS.....	197
	ง. พระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว พ.ศ.2542.....	201
	จ. THE DEFENSE PRODUCTION ACT of 1950 (Selected Articles).....	226
	ฉ. THE INVESTMENT CANADA ACT of 1985 (Selected Articles).....	233
	ช. แม่แบบกฎหมายประเทศจีน (Selected Articles).....	250
	ซ. ร่างพระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว (ฉบับที่.....) พ.ศ.ที่ผ่าน ความเห็นชอบจากคณะรัฐมนตรี เมื่อวันที่ 10 เมษายน พ.ศ.2550.....	258
	บรรณานุกรม.....	265

ประวัติการศึกษา.....	279
----------------------	-----