

สารบัญ

	หน้า
บทคัดย่อภาษาไทย	I
บทคัดย่อภาษาอังกฤษ	III
กิตติกรรมประกาศ	V
สารบัญ	VI

บทที่

1 บทนำ.....	1
1.1 ความเป็นมาและความสำคัญของปัญหา.....	1
1.2 วัตถุประสงค์ของการศึกษา.....	8
1.3 ขอบเขตของการศึกษา.....	8
1.4 สมมติฐานของการศึกษา.....	9
1.5 ระเบียบวิธีวิจัย	9
1.6 ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับ.....	9
2 ความหมาย ประวัติความเป็นมา แนวคิด ทฤษฎีและหลักทั่วไป เกี่ยวกับการบังคับใช้พระราชกำหนดการบริหารจัดการการทำงานของคนต่างด้าว พ.ศ.2560.....	10
2.1 ความหมายของคนต่างด้าวและสิทธิมนุษยชน.....	10
2.1.1 ความหมายของ “คนต่างด้าว”	10
2.1.2 ความหมายของ “สิทธิมนุษยชน”	12
2.2 ความเป็นมาและวิวัฒนาการควบคุมแรงงานต่างด้าว	14
2.3 แนวคิดเกี่ยวกับการคุ้มครองสิทธิของแรงงานต่างด้าว.....	18
2.3.1 แนวคิดเกี่ยวกับการควบคุมการทำงานของแรงงานต่างด้าว	18
2.3.2 แนวความคิดเกี่ยวกับการคุ้มครองประโยชน์สาธารณะ	20
2.3.2.1 ความหมายของประโยชน์สาธารณะ	20
2.3.2.2 ลักษณะของประโยชน์สาธารณะ	21
2.3.3 แนวคิดเกี่ยวกับการคุ้มครองสิทธิและเสรีภาพ	23

บทที่

หน้า

2.3.3.1 สิทธิ เสรีภาพในความเป็นมนุษย์ เป็นสิทธิ เสรีภาพ เกี่ยวกับ ชีวิตร่างกาย ความคิด จิตใจ และความเป็นอยู่ของประชาชน	27
2.3.3.2 สิทธิ เสรีภาพในความเป็นพลเมือง เป็นสิทธิ เสรีภาพเกี่ยวกับ การที่สามารถเรียกร้องความต้องการขั้นพื้นฐานจากรัฐ	27
2.3.3.3 สิทธิในความเสมอภาค	28
2.3.4 แนวคิดเกี่ยวกับสิทธิมนุษยชน	30
2.3.4.1 สิทธิมนุษยชนเป็นสิทธิที่ติดตัวกับความเป็นมนุษย์ (inherent)	31
2.3.4.2 สิทธิมนุษยชนเป็นสิทธิที่เป็นสากล (universal)	31
2.3.4.3 สิทธิมนุษยชนเป็นสิทธิที่ไม่สามารถถูกพรากไป หรือไม่สามาร ถูกยกให้แก่กันได้ (inalienable)	31
2.3.4.4 สิทธิมนุษยชนเป็นสิทธิที่ไม่ถูกแยกออกจากกัน (indivisible) และมีความเชื่อมโยงระหว่างสิทธิต่าง ๆ (interdependent)	31
2.3.4.5 สิทธิที่จะได้รับการปกป้องคุ้มครอง	32
2.4 หลักทั่วไปเกี่ยวกับการคุ้มครองสิทธิของแรงงานต่างด้าว	32
2.4.1 หลักนิติธรรม	32
2.4.1.1 การปฏิบัติตามกฎหมายของทุกองค์การของรัฐ (supremacy of law)	33
2.4.1.2 หลักการแบ่งแยกอำนาจ (Separation of powers)	33
2.4.1.3 การมีกฎหมายที่ดี (Good law)	33
2.4.1.4 การชอบด้วยกฎหมายของการปกครอง (administrative legality)	34
2.4.1.5 ความรับผิดชอบของรัฐ (State responsibility)	34
2.4.1.6 การมีสิทธิฟ้องคดีต่อศาล	34
2.4.1.7 การคุ้มครองสิทธิเสรีภาพของเอกชน	35
2.4.2 หลักนิติรัฐ	36
2.4.2.1 องค์ประกอบของหลักนิติรัฐ	38
2.4.2.2 ความแตกต่างระหว่างหลักนิติรัฐกับหลักนิติธรรม	40
2.4.3 หลักการสิทธิมนุษยชนขั้นพื้นฐานของแรงงานต่างด้าว	45
2.4.3.1 สิทธิที่จะได้รับการปฏิบัติโดยเท่าเทียมกัน	45
2.4.3.2 สิทธิที่จะได้รับค่าจ้างเท่ากันสำหรับการทำงานที่เท่าเทียมกัน	47
2.4.3.3 สิทธิที่จะได้รับสภาพการจ้างที่เท่าเทียมกันกับคนในชาติ	48

บทที่

หน้า

2.4.4	หลักการเกี่ยวกับลำดับศักดิ์ของกฎหมาย	51
2.4.4.1	กฎหมายรัฐธรรมนูญ	52
2.4.4.2	พระราชบัญญัติและประมวลกฎหมาย	52
2.4.4.3	พระราชกำหนด	52
2.4.4.4	พระราชกฤษฎีกา	53
2.4.4.5	กฎกระทรวง	53
2.4.4.6	ระเบียบ ข้อบังคับ ข้อกำหนด.....	53
2.4.4.7	กฎหมายที่องค์การปกครองส่วนท้องถิ่นเป็นผู้ออก	54
2.4.5	รูปแบบการละเมิดสิทธิของแรงงานต่างด้าว	55
2.4.5.1	การถูกละเมิดสิทธิ.....	55
2.4.5.2	การหลอกลวง	55
2.4.5.3	การจำกัดเสรีภาพในการเคลื่อนย้าย	56
2.4.5.4	การถูกโดดเดี่ยว	56
2.4.5.5	ความรุนแรงทางร่างกายหรือการทารุณทางเพศจากผู้ใกล้ชิด	56
2.4.5.6	การข่มขู่และคุกคาม	56
2.4.5.7	การยึดหรือเก็บเอกสารประจำตัว หรือทรัพย์สินมีค่าใด ๆ ของส่วน บุคคลไว้.....	57
2.4.5.8	การไม่จ่ายหรือระงับหรือค้างค่าจ้าง.....	57
2.4.5.9	การทำงานขัดหน้ หรือแรงงานขัดหน้	57
2.4.5.10	สภาพการทำงานและความเป็นอยู่ที่เลวร้าย	57
2.4.5.11	การทำงานล่วงเวลาเกินกว่าที่กฎหมายกำหนด.....	58
3	กฎหมายที่เกี่ยวข้องกับการบังคับใช้พระราชกำหนดการบริหารจัดการการทำงาน ของคนต่างด้าว พ.ศ.2560ของประเทศไทยและกฎหมายระหว่างประเทศ	59
3.1	กฎหมายที่เกี่ยวข้องกับการคุ้มครองสิทธิของคนต่างด้าวของประเทศไทย.	59
3.1.1	รัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พุทธศักราช 2560	59
3.1.1.1	การคุ้มครองสิทธิเสรีภาพ.....	60
3.1.1.2	กระบวนการตรากฎหมาย	60
3.1.1.3	สิทธิมนุษยชนในกฎหมายรัฐธรรมนูญ.....	62

บทที่

หน้า

3.1.2 พระราชบัญญัติแรงงานสัมพันธ์ พ.ศ. 2518	71
3.1.2.1 นิยามศัพท์.....	72
3.1.2.2 ข้อตกลงเกี่ยวกับสภาพการจ้าง.....	73
3.1.2.3 การกำหนด แก้ไขเพิ่มเติมข้อตกลงเกี่ยวกับสภาพการจ้าง.....	74
3.1.2.4 วิธีระงับข้อพิพาทแรงงาน	75
3.1.2.5 ข้อห้ามสำหรับนายจ้าง.....	76
3.1.3 พระราชบัญญัติจัดตั้งศาลแรงงานและวิธีพิจารณาคดีแรงงาน พ.ศ. 2522	76
3.1.3.1 อำนาจพิจารณาพิพากษาคดีแรงงาน	77
3.1.3.2 ลักษณะพิเศษของการดำเนินคดีแรงงาน	78
3.1.3.3 ขั้นตอนในการดำเนินคดี.....	79
3.1.4 พระราชบัญญัติประกันสังคม พ.ศ. 2533.....	79
3.1.5 พระราชบัญญัติเงินทดแทน พ.ศ. 2537.....	80
3.1.6 พระราชบัญญัติคุ้มครองแรงงาน พ.ศ. 2541.....	81
3.1.6.1 สิทธิของแรงงานต่างด้าว.....	81
3.1.6.2 สัญญาจ้างแรงงาน.....	83
3.1.6.3 การหักค่าจ้าง ค่าล่วงเวลา ค่าทำงานในวันหยุด และค่าล่วงเวลา ในวันหยุดของลูกจ้าง.....	85
3.1.7 พระราชบัญญัติป้องกันและปราบปรามการค้ามนุษย์ พ.ศ. 2551	86
3.1.7.1 ความหมายของการค้ามนุษย์.....	87
3.1.7.2 องค์ประกอบความรับผิดชอบฐานการค้ามนุษย์	89
3.1.8 พระราชกำหนดการบริหารจัดการการทำงานของคนต่างด้าว พ.ศ. 2560	90
3.1.8.1 นิยามศัพท์.....	91
3.1.8.2 ขอบเขตการบังคับใช้กฎหมาย	91
3.1.8.3 การนำคนต่างด้าวมาทำงานในประเทศโดยผู้ประกอบธุรกิจการ นำคนต่างด้าวมาทำงานกับนายจ้างในประเทศ.....	95
3.1.8.4 การนำคนต่างด้าวมาทำงานในประเทศโดยนายจ้างในประเทศ	99
3.1.8.5 สิทธิหน้าที่ของคนต่างด้าว	100
3.1.8.6 อำนาจรัฐในการกำกับดูแลการทำงานของแรงงานต่างด้าว....	101
3.1.8.7 กองทุนเพื่อการบริหารจัดการการทำงานของคนต่างด้าว.....	103

บทที่

หน้า

3.1.9 พระราชกฤษฎีกากำหนดงานในอาชีพและวิชาชีพที่ห้ามคนต่างด้าวทำ พ.ศ. 2522	106
3.1.10 คำสั่งหัวหน้าคณะรักษาความสงบแห่งชาติที่ 33/2560 เรื่อง มาตรการชั่วคราวเพื่อแก้ไขข้อขัดข้องในการบริหารจัดการการทำงานของคนต่างด้าว	108
3.2 กฎหมายระหว่างประเทศที่เกี่ยวข้องกับการคุ้มครองสิทธิของคนงานต่างด้าว	109
3.2.1 อนุสัญญาขององค์การสหประชาชาติเกี่ยวกับแรงงานต่างด้าว.....	109
3.2.1.1 อนุสัญญาขององค์การสหประชาชาติที่เกี่ยวกับแรงงานอพยพ ปรากฏอยู่ในลำดับที่ 42 คือ อนุสัญญาว่าด้วยสถานะของผู้อพยพ	110
3.2.1.2 อนุสัญญาขององค์การสหประชาชาติเกี่ยวกับแรงงานต่างด้าว คือ อนุสัญญาว่าด้วยการจัดการเลือกปฏิบัติทางเชื้อชาติในทุกรูปแบบ (Convention on the Elimination of All Forms of Racial Discrimination (CERD)).....	111
3.2.2 อนุสัญญาองค์การแรงงานระหว่างประเทศ.....	114
3.2.2.1 อนุสัญญาฉบับที่ 100 ว่าด้วยค่าตอบแทนที่เท่าเทียมกันของ คนงานชายและหญิง	116
3.2.2.2 อนุสัญญาฉบับที่ 111 ว่าด้วยการเลือกปฏิบัติ.....	116
3.2.2.3 อนุสัญญาฉบับที่ 88 ว่าด้วยบริการจัดหางาน พ.ศ. 2491 (ค.ศ. 1948)	117
3.2.2.4 อนุสัญญาฉบับที่ 97 ว่าด้วยการจ้างแรงงานอพยพคน ค.ศ. 1989	118
3.2.2.5 อนุสัญญาฉบับที่ 143 ว่าด้วยความเสมอภาคของโอกาสและ การปฏิบัติต่อแรงงานอพยพ ค.ศ. 1975	119
3.2.2.6 อนุสัญญาระหว่างประเทศว่าด้วยการคุ้มครองสิทธิแรงงานข้ามชาติ และสมาชิกในครอบครัว ค.ศ. 1990 (ICRMW)	119
3.2.2.7 อนุสัญญาฉบับที่ 29 ว่าด้วยการเกณฑ์แรงงานหรือแรงงานบังคับ ค.ศ. 1930	120
3.2.3 ปฎิญญาสากลว่าด้วยสิทธิมนุษยชนที่เกี่ยวกับแรงงานต่างด้าว.....	121
3.2.4 กติการะหว่างประเทศว่าด้วยสิทธิทางเศรษฐกิจและทางสังคมและ วัฒนธรรม	122
3.2.4.1 สิทธิแรงงาน.....	123
3.2.4.2 สิทธิที่จะมีสวัสดิการสังคม	124

บทที่	หน้า
3.2.4.3 สิทธิในมาตรฐานการครองชีพที่เพียงพอ	124
3.2.4.4 สิทธิในที่อยู่อาศัยที่เพียงพอ	125
3.2.4.5 สิทธิในสุขภาพ	125
4 วิเคราะห์ปัญหาการบังคับใช้พระราชกำหนดการบริหารจัดการการทำงานของ คนต่างด้าว พ.ศ. 2560.....	126
4.1 ปัญหาเกี่ยวกับสถานะของพระราชกำหนดการบริหารจัดการการทำงานของ คนต่างด้าว พ.ศ. 2560	126
4.2 ปัญหาเกี่ยวกับการยึดใบอนุญาตการทำงานหรือเอกสารสำคัญประจำตัว ของลูกจ้าง.....	131
4.3 ปัญหาเกี่ยวกับการเปลี่ยนนายจ้างของคนต่างด้าว.....	135
4.4 ปัญหาเกี่ยวกับหน้าที่ในการคุ้มครองสิทธิของคนต่างด้าวของผู้ประกอบธุรกิจ นำคนต่างด้าวเข้ามาทำงาน.....	141
5 บทสรุปและข้อเสนอแนะ	147
5.1 บทสรุป	147
5.2 ข้อเสนอแนะ	152
5.2.1 ปัญหาเกี่ยวกับสถานะของพระราชกำหนดการบริหารจัดการการทำงานของ ของคนต่างด้าว พ.ศ. 2560.....	152
5.2.2 ปัญหาเกี่ยวกับการยึดใบอนุญาตการทำงานหรือเอกสารสำคัญประจำตัว ของลูกจ้าง.....	153
5.2.3 ปัญหาเกี่ยวกับการเปลี่ยนนายจ้างของคนต่างด้าว	153
5.2.4 ปัญหาเกี่ยวกับหน้าที่ในการคุ้มครองสิทธิของคนต่างด้าวของผู้ประกอบ ธุรกิจนำคนต่างด้าวเข้ามาทำงาน.....	153
บรรณานุกรม.....	154
ประวัติผู้เขียน	158