

## สารบัญ

	หน้า
บทคัดย่อภาษาไทย	I
บทคัดย่อภาษาอังกฤษ	III
กิตติกรรมประกาศ	V
สารบัญ	VI
<b>บทที่</b>	
<b>1. บทนำ</b>	<b>1</b>
1.1 ความเป็นมาและความสำคัญของปัญหา	1
1.2 วัตถุประสงค์ของการวิจัย	4
1.3 สมมติฐานของการวิจัย	4
1.4 ขอบเขตของการวิจัย	5
1.5 วิธีการดำเนินการวิจัย	6
1.6 ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับ	6
<b>2. ประวัติความเป็นมา ความหมาย แนวคิด และทฤษฎีที่เกี่ยวข้องกับสัญญาให้บริการข้ามแดนระหว่างประเทศของโทรศัพท์เคลื่อนที่</b>	<b>7</b>
2.1 ประวัติความเป็นมา ความหมาย และหลักการของการค้าบริการระหว่างประเทศ	7
2.1.1 ประวัติความเป็นมาของการค้าบริการระหว่างประเทศ	7
2.1.2 ความหมายของการค้าบริการระหว่างประเทศ	9
2.1.3 หลักการและรูปแบบของการค้าบริการระหว่างประเทศ	11
2.1.3.1 หลักการของการค้าบริการระหว่างประเทศ	11
2.1.3.2 รูปแบบของการค้าบริการระหว่างประเทศ	11
2.2 ประวัติความเป็นมา ความหมาย และหลักการของสัญญาให้บริการข้ามแดนระหว่างประเทศ	14
2.2.1 ประวัติความเป็นมาของบริการข้ามแดนระหว่างประเทศ	14
2.2.2 ความหมายและลักษณะของบริการข้ามแดนระหว่างประเทศ	16

บทที่	หน้า
2.2.2.1 ความหมายของบริการข้ามแดนระหว่างประเทศ	16
2.2.2.2 ลักษณะของบริการข้ามแดนระหว่างประเทศ	16
2.2.3 ปัจจัยสำคัญสำหรับบริการข้ามแดนระหว่างประเทศ	17
2.2.4 หลักการสำคัญของการใช้บริการข้ามแดนระหว่างประเทศ	17
2.2.5 ความหมายและลักษณะของสัญญาให้บริการข้ามแดนระหว่างประเทศ	17
2.3 หน่วยงานระหว่างประเทศที่กำกับดูแลและหน่วยงานราชการที่เกี่ยวข้อง	18
2.3.1 สมาคมผู้ประกอบการจีเอสเอ็ม	18
2.3.2 สมาคมมาตรฐานโทรคมนาคมแห่งสหภาพยุโรป	20
2.3.3 สหภาพโทรคมนาคมระหว่างประเทศ	20
2.3.4 คณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์และกิจการ โทรคมนาคม แห่งชาติ	25
2.4 แนวคิดและทฤษฎีว่าด้วยเสรีภาพในการทำสัญญาและหลักความศักดิ์สิทธิ์แห่ง การแสดงเจตนา	26
2.4.1 ทฤษฎีว่าด้วยการแสดงเจตนา	26
2.4.2 แนวคิดทฤษฎีว่าด้วย เสรีภาพในการทำสัญญาและหลักความศักดิ์สิทธิ์ แห่งการแสดงเจตนา	27
2.4.2.1 ความหมายของเสรีภาพในการทำสัญญาและความศักดิ์สิทธิ์แห่ง การแสดงเจตนา	28
2.4.2.2 แนวคิดทฤษฎีว่าด้วยเสรีภาพในการทำสัญญาและหลักความ ศักดิ์สิทธิ์แห่งการแสดงเจตนา	28
2.4.2.3 ขอบเขตของเสรีภาพในการแสดงเจตนา	29
2.4.2.4 การจำกัดเสรีภาพในการทำสัญญา	29
2.4.2.5 หลักเสรีภาพในการทำสัญญาตามกฎหมายระหว่างประเทศ	30
2.4.2.6 หลักเสรีภาพในการทำสัญญาตามกฎหมายไทย	31
2.5 ความหมาย แนวคิดและทฤษฎีเกี่ยวกับการอนุญาตตุลาการ	31
2.5.1 ความหมาย ลักษณะ ประเภท และข้อดีของการอนุญาตตุลาการ	31
2.5.1.1 ความหมายของการอนุญาตตุลาการ	31
2.5.1.2 ลักษณะของการอนุญาตตุลาการ	33
2.5.1.3 ประเภทของการอนุญาตตุลาการ	34

บทที่	หน้า
2.5.1.4 ข้อดีของการอนุญาตโตตุลาการ	35
2.5.2 ทฤษฎีเกี่ยวกับการอนุญาตโตตุลาการ	35
2.5.2.1 ทฤษฎีที่ถือว่าการชี้ขาดข้อพิพาทเป็นอำนาจของรัฐ	36
2.5.2.2 ทฤษฎีสัญญา	36
2.5.2.3 ทฤษฎีผสม	37
2.5.2.4 ทฤษฎีความเป็นเอกเทศ	38
2.6 ความหมาย แนวคิด หลักการและรูปแบบของการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล	39
2.6.1 ความหมายของข้อมูลส่วนบุคคล	39
ก) ข้อมูลส่วนบุคคลในความหมายอย่างกว้าง	41
ข) ข้อมูลส่วนบุคคลในความหมายอย่างแคบ	43
2.6.2 ประเภทและองค์ประกอบของข้อมูลส่วนบุคคล	43
2.6.2.1 ประเภทของข้อมูลส่วนบุคคล	43
1) ข้อมูลส่วนบุคคลทั่วไป	43
2) ข้อมูลส่วนบุคคลที่มีความอ่อนไหว	43
2.6.2.2 องค์ประกอบของข้อมูลส่วนบุคคล	44
1) องค์ประกอบด้านเนื้อหา	44
2) องค์ประกอบด้านรูปแบบ	44
2.6.3 แนวคิดและหลักการของการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล	44
2.6.3.1 แนวคิดทั่วไป	44
2.6.3.2 หลักการสำคัญของกฎหมายคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล	45
1) แนวทางในการให้ความคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลขององค์การ เพื่อความร่วมมือทางด้านเศรษฐกิจและการพัฒนา	45
2) การคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลภายใต้กรอบขององค์การ สหประชาชาติ	47
3) หลักการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลภายใต้กรอบของสหภาพ ยุโรป	48
2.6.4 รูปแบบของการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล	50
2.6.4.1 การคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลโดยการบัญญัติกฎหมายเป็น การทั่วไป (Comprehensive Law)	50

บทที่	หน้า
2.6.4.2 การคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล โดยการบัญญัติกฎหมายเฉพาะ (Sectoral Law)	50
2.6.4.3 การคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล โดยใช้กลไกกำกับดูแลตนเอง (Self-regulation)	50
2.6.4.4 การคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล โดยใช้เทคโนโลยี (Technologies of Privacy)	51
<b>3. มาตรการทางกฎหมายที่ใช้บังคับสำหรับสัญญาให้บริการข้ามแดนระหว่างประเทศของโทรศัพท์เคลื่อนที่</b>	<b>52</b>
3.1 มาตรการทางกฎหมายเกี่ยวกับการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล	52
3.1.1 มาตรการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลของต่างประเทศ	52
3.1.1.1 มาตรการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลของประเทศอังกฤษ	52
ก) คำนิยามสำคัญใน Data Privacy Act 1998	52
ข) องค์กรสำคัญใน Data Privacy Act 1998	54
ค) ขอบเขตการใช้ Data Privacy Act 1998	55
ง) สิทธิของเจ้าของข้อมูลส่วนบุคคล	57
จ) ข้อกเว้นการบังคับใช้บทบัญญัติเกี่ยวกับการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล	58
ฉ) การแก้ไขเพิ่มเติมข้อมูล	59
3.1.1.2 มาตรการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลของประเทศอิตาลี	60
ก) คำนิยาม	60
ข) สิทธิของเจ้าของข้อมูลในการให้ความยินยอมกรณีที่มีการประมวลผลข้อมูล	61
ค) สิทธิและข้อจำกัดในการใช้สิทธิของเจ้าของข้อมูล	62
ง) หน้าที่ของผู้ควบคุมข้อมูล	62
จ) การส่งหรือโอนข้อมูลไปนอกราชอาณาจักร	65
ฉ) บทกำหนดโทษ	65
3.1.2 มาตรการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลของประเทศไทย	66

## บทที่

## หน้า

3.1.2.1 การคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลตามรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พ.ศ. 2550	66
3.1.2.2 การคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์	67
3.1.2.3 การคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลตามประมวลกฎหมายอาญา	69
ก) ความผิดฐานเจ้าพนักงานเปิด กัก หรือทำลายจดหมายหรือโทรเลขของผู้อื่น หรือเปิดเผยข้อความที่ส่งทางไปรษณีย์ โทรเลข หรือโทรศัพท์ (มาตรา 163)	69
ข) ความผิดฐานเปิดเผยจดหมาย โทรเลข หรือเอกสาร (มาตรา 322)	70
ค) ความผิดฐานเปิดเผยความลับที่ได้มาในหน้าที่หรือจากอาชีพหรือจากการศึกษาอบรม (มาตรา 323)	70
3.1.2.4 การคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลตามกฎหมายเฉพาะ	71
ก) พระราชบัญญัติข้อมูลข่าวสารของทางราชการ พ.ศ. 2540	71
ข) พระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจข้อมูลเครดิต พ.ศ. 2545	75
ค) ร่างพระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล พ.ศ. ....	78
3.2 มาตรการทางกฎหมายเกี่ยวกับการเลือกกฎหมาย (Choice of Law) ที่จะนำมาใช้บังคับ	82
3.2.1 มาตรการทางกฎหมายต่างประเทศ	82
3.2.1.1 การปฏิเสธไม่ใช้กฎหมายต่างประเทศ	82
1. การปฏิเสธไม่ใช้กฎหมายต่างประเทศโดยเหตุที่กฎหมายของต่างประเทศที่จะใช้บังคับนั้นเป็นกฎหมายที่ใช้บังคับเพียงเฉพาะภายในขอบเขตดินแดนของต่างประเทศ	82
2. การปฏิเสธไม่ใช้กฎหมายต่างประเทศโดยเหตุที่ข้อเท็จจริงตั้งอยู่ภายใต้บังคับของกฎหมายที่พึงใช้บังคับทันที	83
3. การปฏิเสธไม่ใช้กฎหมายต่างประเทศโดยเหตุที่ขัดต่อความสงบเรียบร้อยและศีลธรรมอันดีของประชาชน	84
3.2.1.2 การกำหนดกฎหมายที่ใช้บังคับกับสัญญา	84
1. กรณีที่คู่สัญญาแสดงเจตนากำหนดกฎหมายที่ใช้บังคับกับสัญญา	85

## บทที่

## หน้า

ก) หลักความศักดิ์สิทธิ์แห่งการแสดงเจตนา	85
ข) ลักษณะของการแสดงเจตนา	88
1) การแสดงเจตนาดังกล่าวอาจเป็นการแสดงเจตนาโดย ชัดแจ้งหรือ โดยปริยาย	88
2) การแสดงเจตนาดังกล่าวต้องเป็นการแสดงเจตนาโดย สุจริต	90
3) ต้องเป็นการแสดงเจตนาโดยคู่สัญญาที่มีอำนาจต่อรอง เท่าเทียมกัน	90
ค) ขอบเขตของการแสดงเจตนา	91
1) ขอบเขตในลักษณะที่ให้เสรีภาพแก่คู่สัญญา	91
2) ขอบเขตในลักษณะการจำกัดเสรีภาพของคู่สัญญา	93
ง) ขอบเขตการใช้กฎหมายที่ใช้บังคับกับสัญญา	94
2. กรณีที่คู่สัญญาไม่ได้แสดงเจตนากำหนดกฎหมายที่ใช้บังคับกับ สัญญา	96
ก) หลักการกำหนดกฎหมายที่ใช้บังคับกับสัญญา	96
1) การใช้จุดเกาะเกี่ยวจุดเดียวเพื่อกำหนดกฎหมาย	96
2) การหาจุดเกาะเกี่ยวทั้งหมดเพื่อกำหนดกฎหมาย	97
ข) การพิจารณาจุดเกาะเกี่ยวในระบบกฎหมายต่างประเทศ	98
1) การพิจารณาจุดเกาะเกี่ยวในระบบกฎหมายอังกฤษ	98
2) การพิจารณาจุดเกาะเกี่ยวในระบบกฎหมายสหรัฐอเมริกา	99
3) การพิจารณาจุดเกาะเกี่ยวในระบบกฎหมายประเทศอื่น	99
3.2.2 มาตรการทางกฎหมายไทย	100
3.2.2.1 กฎหมายไทยที่ใช้ในการกำหนดกฎหมายที่ใช้บังคับกับสัญญา	100
1. หลักการและเหตุผลของพระราชบัญญัติว่าด้วยการขัดกัน แห่งกฎหมาย พ.ศ. 2481	100
2. การใช้พ.ร.บ.ว่าด้วยการขัดกันแห่งกฎหมาย พ.ศ.2481 กับ นิติสัมพันธ์ระหว่างประเทศ	105
1) กฎหมายที่ใช้บังคับกับความสมบูรณ์ของสัญญา	106
1.1) สาระสำคัญของสัญญา	106

บทที่	หน้า
1.2) แบบ	106
1.3) ความสามารถ	107
2) กฎหมายที่ใช้บังคับกับผลของสัญญา	107
2.1) กฎหมายตามเจตนาของคู่กรณี	108
2.2) กฎหมายสัญชาติอันร่วมกันแห่งคู่สัญญา	108
2.3) กฎหมายแห่งดินที่สัญญานั้นได้ทำขึ้น	108
2.4) กฎหมายแห่งดินที่จะพึงปฏิบัติตามสัญญานั้น	108
3.2.2.2 แนวทางการใช้กฎหมายต่างประเทศในศาลไทย	108
1) เขตอำนาจศาลตามหลักประมวลกฎหมายวิธีพิจารณา ความแพ่ง	108
2) การปรับข้อเท็จจริงเข้ากับข้อกฎหมาย	109
3) การอุดช่องว่างแห่งกฎหมาย	111
4) การย้อนส่ง	111
5) การนำกฎหมายต่างประเทศมาบังคับใช้	112
3.2.2.3 ข้อจำกัดในการใช้กฎหมายต่างประเทศในศาลไทย	113
1) ข้อจำกัดตามมาตรา 5 แห่งพ.ร.บ. ว่าด้วยการขัดกันแห่ง กฎหมาย พ.ศ. 2481	113
2) ข้อจำกัดเฉพาะเรื่อง	114
3.2.2.4 การยอมรับคำพิพากษาของศาลต่างประเทศในศาลไทยและการ ยอมรับคำพิพากษาของศาลไทยในศาลต่างประเทศ	115
1. การยอมรับคำพิพากษาของศาลต่างประเทศในศาลไทย	115
1) ศาลที่พิจารณาพิพากษาต้องมีเขตอำนาจศาลโดยชอบ	115
2) ต้องเป็นคำพิพากษาเสร็จเด็ดขาด	115
2. การยอมรับคำพิพากษาของศาลไทยในศาลต่างประเทศ	115
3.3 มาตรการทางกฎหมายเกี่ยวกับการอนุญาโตตุลาการ	116
3.3.1 กฎหมายอนุญาโตตุลาการ	116
3.3.1.1 กฎหมายอนุญาโตตุลาการของต่างประเทศ	116

บทที่	หน้า
1. กฎหมายแม่แบบว่าด้วยอนุญาโตตุลาการทางการพาณิชย์ ระหว่างประเทศ ร่าง โดยคณะกรรมการว่าด้วยการค้าแห่ง สหประชาชาติ	116
2. กฎหมายอนุญาโตตุลาการของประเทศไทย	119
3. กฎหมายอนุญาโตตุลาการของประเทศไทย	122
3.3.1.2 กฎหมายอนุญาโตตุลาการของประเทศไทย	123
พระราชบัญญัติอนุญาโตตุลาการ พ.ศ. 2545	123
3.3.2 ข้อบังคับของสถาบันอนุญาโตตุลาการ	125
3.3.2.1 ข้อบังคับของสถาบันอนุญาโตตุลาการของต่างประเทศ	125
ข้อบังคับว่าด้วยการอนุญาโตตุลาการของหอการค้านานาชาติ	125
3.3.2.2 ข้อบังคับของสถาบันอนุญาโตตุลาการของประเทศไทย	126
ข้อบังคับสำนักงานศาลยุติธรรมว่าด้วยการอนุญาโตตุลาการ สถาบันอนุญาโตตุลาการไทย	126
4. วิเคราะห์ปัญหาเกี่ยวกับการบังคับใช้สัญญาให้บริการข้ามแดนระหว่างประเทศ ของโทรศัพท์เคลื่อนที่	128
4.1 ปัญหาเกี่ยวกับข้อมูลส่วนบุคคล	128
4.1.1 ปัญหาการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลตามมาตรการทางกฎหมายของ ประเทศไทย	128
4.1.2 การคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลตามร่างพระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูล ส่วนบุคคล พ.ศ. ...	130
4.1.3 การตีความค่านิยมข้อมูลส่วนบุคคล	132
4.1.3.1 ปัญหาการตีความค่านิยมข้อมูลส่วนบุคคลตามพระราช บัญญัติข้อมูลข่าวสารของทางราชการ พ.ศ. 2540	133
4.1.4 กรณีตัวอย่างปัญหาเกี่ยวกับข้อมูลส่วนบุคคล	136
4.2 ปัญหาเกี่ยวกับการกฎหมายเลือกกฎหมาย (Choice of Law) ที่จะนำมาใช้ บังคับ	137
4.2.1 ความสำคัญของการเลือกกฎหมายที่ใช้บังคับ (Choice of Law) ตาม หลักเจตนาแห่งคู่สัญญา (Party Autonomy)	137



บทที่	หน้า
4.2.2 ปัญหาทางกฎหมายระหว่างประเทศแผนกคดีบุคคลสำหรับการบังคับใช้กฎหมายให้ตรงตามเจตนาของคู่สัญญาและให้เหมาะสมกับข้อพิพาทที่เกิดขึ้น	138
4.2.2.1 ปัญหาทางปฏิบัติที่เคยเกิดขึ้นในศาลไทยเกี่ยวกับกฎหมายที่คู่สัญญาเลือกใช้บังคับกับสัญญา (Applicable Law)	139
4.2.2.2 ปัญหาในทางทฤษฎีเกี่ยวกับกฎหมายที่คู่สัญญาเลือกใช้บังคับกับสัญญา (Applicable Law)	141
4.2.3. กรณีตัวอย่างปัญหาเกี่ยวกับการเลือกกฎหมาย (Choice of Law) ที่จะนำมาใช้บังคับ	149
4.3 ปัญหาเกี่ยวกับการระงับข้อพิพาทและอนุญาโตตุลาการ	150
4.3.1 วิเคราะห์เชิงทฤษฎีเกี่ยวกับอนุญาโตตุลาการ	150
4.3.2 เปรียบเทียบกฎหมายต่างประเทศและข้อบังคับของสถาบันอนุญาโตตุลาการ	152
4.3.2.1 กฎหมายอนุญาโตตุลาการ	152
1. กฎหมายอนุญาโตตุลาการของประเทศอังกฤษ	152
2. กฎหมายอนุญาโตตุลาการของประเทศสิงคโปร์	153
4.3.2.2 ข้อบังคับของสถาบันอนุญาโตตุลาการ	153
1) ข้อบังคับสำนักงานศาลยุติธรรมว่าด้วยการอนุญาโตตุลาการสถาบันอนุญาโตตุลาการไทย	153
2) ข้อบังคับว่าด้วยการอนุญาโตตุลาการของหอการค้านานาชาติ	153
4.3.3 กรณีตัวอย่างปัญหาเกี่ยวกับการระงับข้อพิพาทและอนุญาโตตุลาการ	155
5. บทสรุปและข้อเสนอแนะ	158
5.1 บทสรุป	158
5.2 ข้อเสนอแนะ	162
บรรณานุกรม	164
ภาคผนวก	171
International Roaming Agreement	172
ประวัติผู้วิจัย	181