

สารบัญ

	หน้า
บทคัดย่อภาษาไทย.....	I
บทคัดย่อภาษาอังกฤษ	III
กิตติกรรมประกาศ	V
สารบัญ	VI
บทที่	
1. บทนำ	1
1.1 ความเป็นมาและความสำคัญของปัญหา	1
1.2 วัตถุประสงค์ของการวิจัย	6
1.3 สมมติฐานของการวิจัย	7
1.4 ขอบเขตการวิจัย	7
1.5 วิธีดำเนินการวิจัย	8
1.6 ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับ	8
2. แนวความคิดเกี่ยวกับการระงับข้อพิพาททางสัญญาระหว่างหน่วยงานของรัฐ	
กับผู้ลงทุนเอกชน	10
2.1 แนวความคิดเบื้องต้นเกี่ยวกับการระงับข้อพิพาท	10
2.2 ลักษณะของข้อพิพาททางการลงทุน	12
2.2.1 ข้อพิพาทระหว่างรัฐกับรัฐ	14
2.2.2 ข้อพิพาทระหว่างเอกชนกับเอกชน	14
2.2.3 ข้อพิพาทระหว่างรัฐกับเอกชน	14
2.3 รูปแบบทางกฎหมายในการระงับข้อพิพาททางการลงทุน	15
2.3.1 การปรึกษาหารือหรือการเจรจา	15
2.3.2 การไกล่เกลี่ย	16
2.3.3 การประนีประนอม	17
2.3.4 อนุญาโตตุลาการ	18
2.3.5 ศูนย์ระหว่างประเทศเพื่อการระงับข้อพิพาทเกี่ยวกับการลงทุน	22
2.3.6 สถาบันประกันการลงทุนพหุภาคี	29

2.3.7 ศาลภายในประเทศ	33
2.3.8 ศาลยุติธรรมระหว่างประเทศ	35
2.4 การระงับข้อพิพาทโดยวิธีการอื่นนอกจากศาล	37
2.4.1 ประโยชน์ของการระงับข้อพิพาทโดยวิธีการอื่นนอกจากศาล.....	38
2.4.2 การใช้วิธีการระงับข้อพิพาทที่เหมาะสมกับลักษณะของสัญญา.....	40
2.5 การไกล่เกลี่ยข้อพิพาท	42
2.5.1 วิวัฒนาการเกี่ยวกับการไกล่เกลี่ยข้อพิพาท	42
2.5.2 ความหมายของการไกล่เกลี่ยข้อพิพาท	44
2.5.3 รูปแบบของการไกล่เกลี่ยข้อพิพาท	44
2.5.3.1 การไกล่เกลี่ยข้อพิพาทในศาล	44
2.5.3.2 การไกล่เกลี่ยข้อพิพาทนอกศาล	45
2.5.4 แนวความคิดเกี่ยวกับการไกล่เกลี่ยข้อพิพาท	45
2.5.5 ทฤษฎีเกี่ยวกับการไกล่เกลี่ยข้อพิพาท	46
2.5.5.1 ทฤษฎีการแข่งขัน	46
2.5.5.2 ทฤษฎีการแก้ไขปัญหา	46
2.6 การอนุญาโตตุลาการ	47
2.6.1 วิวัฒนาการเกี่ยวกับการอนุญาโตตุลาการ	47
2.6.2 ความหมายของการอนุญาโตตุลาการ	48
2.6.3 รูปแบบของการอนุญาโตตุลาการ	49
2.6.3.1 การอนุญาโตตุลาการในศาล	49
2.6.3.2 การอนุญาโตตุลาการนอกศาล	50
2.6.4 แนวความคิดเกี่ยวกับการอนุญาโตตุลาการ	50
2.6.5 ทฤษฎีเกี่ยวกับการอนุญาโตตุลาการ	50
2.6.5.1 ทฤษฎีที่ถือว่าการชี้ขาดข้อพิพาทเป็นอำนาจของรัฐ	51
2.6.5.2 ทฤษฎีสัญญา	52
2.6.5.3 ทฤษฎีผสม	53
2.6.5.4 ทฤษฎีความเป็นเอกเทศ	54

2.7 แนวความคิดเกี่ยวกับสัญญาระหว่างรัฐกับเอกชน	55
2.7.1 แนวความคิดเกี่ยวกับสัญญาระหว่างรัฐกับเอกชน	
ในสาธารณรัฐฝรั่งเศส	55
2.7.1.1 ลักษณะสัญญาทางปกครองของสาธารณรัฐฝรั่งเศส	56
2.7.1.2 หลักเกณฑ์การแบ่งสัญญาทางปกครองกับสัญญาทางแพ่ง	60
2.7.2 แนวความคิดเกี่ยวกับสัญญาระหว่างหน่วยงานของรัฐกับเอกชน	
ในสหพันธ์สาธารณรัฐเยอรมนี	61
2.7.2.1 ลักษณะสัญญาทางปกครองของสหพันธ์สาธารณรัฐเยอรมนี	61
2.7.2.2 หลักเกณฑ์การแบ่งสัญญาทางปกครองกับสัญญาทางแพ่ง	63
2.7.3 แนวความคิดเกี่ยวกับสัญญาระหว่างหน่วยงานของรัฐกับเอกชน	
ในประเทศไทย	65
2.7.3.1 ความเป็นมาของสัญญาระหว่างหน่วยงานของรัฐกับเอกชน	
ในประเทศไทย	65
2.7.3.2 ความหมายของสัญญาทางปกครองภายหลังการจัดตั้งศาล	
ปกครอง	66
3. การระงับข้อพิพาททางสัญญาระหว่างหน่วยงานของรัฐกับผู้ลงทุนเอกชน	
ตามกฎหมายต่างประเทศและกฎหมายไทย	70
3.1 การระงับข้อพิพาททางสัญญาระหว่างหน่วยงานของรัฐกับผู้ลงทุนเอกชน	71
ตามกฎหมายต่างประเทศ	
3.1.1 ประเทศสหรัฐอเมริกา	71
3.1.1.1 สัญญาจัดซื้อจัดจ้าง	71
3.1.1.2 การให้สิทธิในการจัดทำบริการสาธารณะ	72
3.1.1.3 ความแตกต่างระหว่างสัญญาจัดซื้อจัดจ้างและการให้สิทธิ	
ในการจัดทำบริการสาธารณะกับสัญญาทางแพ่งของสหรัฐอเมริกา	73
3.1.1.4 รูปแบบการระงับข้อพิพาทในสัญญาจัดซื้อจัดจ้าง	77
(1) การระงับข้อพิพาทตาม The Contract Disputes Act of 1978	77
(2) การใช้กระบวนการระงับข้อพิพาทโดยวิธีอื่นอันเป็นทางเลือก	80

(2.1) องค์ประกอบของการระงับข้อพิพาทโดยวิธีอื่นอันเป็น ทางเลือก	81
(2.2) รูปแบบของการระงับข้อพิพาทโดยวิธีอื่นอันเป็น ทางเลือกที่ใช้เพื่อระงับข้อพิพาทในการจัดซื้อจัดจ้าง	81
3.1.1.5 รูปแบบการระงับข้อพิพาทอันกรณีการให้สิทธิ ในการจัดทำบริการสาธารณะ	85
(1) การวินิจฉัยชี้ขาดทางปกครอง	85
(2) การระงับข้อพิพาทโดยวิธีอื่นอันเป็นทางเลือก	86
(3) การระงับข้อพิพาทที่เป็นทางเลือกที่ใช้กันโดยทั่วไป	88
3.1.1.6 การดำเนินวิธีอนุญาโตตุลาการในสัญญาระหว่างหน่วยงานของรัฐ กับเอกชนซึ่งเป็นผู้สัญญาในสหรัฐอเมริกา	89
3.1.1.7 ตัวอย่างคู่มือการระงับข้อพิพาทด้วยวิธีอนุญาโตตุลาการของ หน่วยงาน FEDERAL AVIATION ADMINISTRATION	90
3.1.2 ประเทศสาธารณรัฐฝรั่งเศส	93
3.1.2.1 การร้องเรียนภายในฝ่ายปกครอง	94
(1) กระบวนการทั่วไป	95
(2) กระบวนการที่เกี่ยวข้องกับการโต้แย้งคัดค้านการชำระบัญชี	95
3.1.2.2 การไกล่เกลี่ย	96
(1) หลักทั่วไป	96
(2) เกณฑ์ที่นำมาใช้กับพัสดุ	97
3.1.2.3 การประนีประนอมยอมความ	99
(1) ความสมบูรณ์ของการประนีประนอมยอมความ	99
(2) ผลของการประนีประนอมยอมความ	99
3.2 การระงับข้อพิพาททางสัญญาระหว่างหน่วยงานของรัฐกับผู้ลงทุนเอกชน ตามกฎหมายไทย	100
3.2.1 หลักเกณฑ์ทางกฎหมายของสัญญาระหว่างหน่วยงานของรัฐ กับเอกชนผู้ลงทุน	100
3.2.1.1 สัญญาระหว่างหน่วยงานของรัฐกับผู้ลงทุนเอกชนที่มีลักษณะ เป็นสัญญาทางแพ่ง	100

3.2.1.2 สัญญาระหว่างหน่วยงานของรัฐกับผู้ลงทุนเอกชนที่มีลักษณะ เป็นสัญญาทางปกครอง	101
3.2.2 ประเภทของสัญญาระหว่างหน่วยงานของรัฐกับผู้ลงทุนเอกชน	104
3.2.2.1 สัญญาเกี่ยวกับการพัสดุ	105
3.2.2.2 สัญญาสัมปทาน	105
3.2.2.3 สัญญาจ้างเหมาแบบเบ็ดเสร็จ	107
3.2.2.4 สัญญาของรัฐที่ไม่เกี่ยวกับการพัสดุ	108
3.2.3 มติคณะรัฐมนตรีเกี่ยวกับวิธีการระงับข้อพิพาทในสัญญาระหว่าง หน่วยงานของรัฐกับผู้ลงทุนเอกชน	109
3.2.3.1 มติคณะรัฐมนตรี เมื่อวันที่ 27 มกราคม 2547	109
3.2.3.2 มติคณะรัฐมนตรี เมื่อวันที่ 28 กรกฎาคม 2552	109
3.2.4 รูปแบบการระงับข้อพิพาทโดยวิธีการอื่นนอกจากศาลในสัญญาระหว่าง หน่วยงานของรัฐกับผู้ลงทุนเอกชนตามกฎหมายไทย	110
3.2.4.1 อนุญาโตตุลาการ	110
3.2.4.2 คณะกรรมการเจรจาข้อพิพาทตามมติคณะรัฐมนตรี	126
3.2.4.3 การประนีประนอมยอมความ	128
3.3 การระงับข้อพิพาทภายใต้สนธิสัญญาเกี่ยวกับการส่งเสริมและ คุ้มครองการลงทุนแบบทวิภาคี	129
3.3.1 การคุ้มครองการลงทุนตามความตกลงเพื่อการส่งเสริมและ คุ้มครองการลงทุนกับต่างประเทศ	130
3.3.2 การกลั่นกรองการให้ความคุ้มครองการลงทุนระหว่าง ประเทศไทยกับประเทศต่างๆ	132
4. วิเคราะห์สภาพปัญหาการดำเนินวิธีอนุญาโตตุลาการในการระงับ ข้อพิพาททางสัญญาระหว่างหน่วยงานของรัฐกับผู้ลงทุนเอกชน	135
4.1 ความเหมาะสมในการดำเนินวิธีอนุญาโตตุลาการในสัญญาระหว่าง หน่วยงานของรัฐกับผู้ลงทุนเอกชน	136
4.1.1 ผลกระทบต่อการส่งเสริมและคุ้มครองการลงทุนกับต่างประเทศ	137

4.1.2 การอนุญาโตตุลาการในสัญญาระหว่างหน่วยงานของรัฐกับ ผู้ลงทุนเอกชนตามกฎหมายต่างประเทศ	145
4.1.3 ข้อดีและข้อเสียของการใช้วิธีอนุญาโตตุลาการในสัญญา ระหว่างหน่วยงานของรัฐกับผู้ลงทุนเอกชน	151
4.2 สภาพปัญหาการดำเนินวิธีอนุญาโตตุลาการในสัญญาระหว่าง หน่วยงานของรัฐกับผู้ลงทุนเอกชน	156
4.2.1 กรณีโครงการจัดการบำบัดน้ำเสียเขตควบคุมมลพิษ จังหวัดสมุทรปราการ.....	156
4.2.2 กรณีสำนักงานสลากกินแบ่งรัฐบาล กับ บริษัท จาโก จำกัด	162
4.2.3 กรณีการทางพิเศษแห่งประเทศไทย กับ บิลฟิงเกอร์ พลัสเบอร์เกอร์ บาวอ็คเคียน เกเซลชาฟท์ (ในนามของกิจการร่วมค้า บีบีซีดี)	165
4.2.4 กรณีกรมทางหลวง กับ บริษัท Walter Bau Aktiengesellschaft	171
4.3 การให้สัตยาบันอนุสัญญาว่าด้วยการระงับข้อพิพาททางการลงทุน ระหว่างรัฐและคนชาติของรัฐอื่น	179
4.4 ผลกระทบทางกฎหมายกรณีไม่กำหนดข้อสัญญาอนุญาโตตุลาการ (Arbitration Clause) ในสัญญาระหว่างหน่วยงานของรัฐกับผู้ลงทุนเอกชน	186
4.5 ปัญหาการเพิกถอนคำชี้ขาดของคณะอนุญาโตตุลาการต่างประเทศ	188
5. บทสรุปและข้อเสนอแนะ	193
5.1 บทสรุป	193
5.2 ข้อเสนอแนะ	196
บรรณานุกรม	203
ภาคผนวก	211
ประวัติผู้วิจัย	238