

วิทยานิพนธ์เรื่อง	ปัญหาการประกอบธุรกิจในประเทศไทยของคนต่างด้าว
คำสำคัญ	ศึกษารณีนอมินี (Nominee) หรือตัวแทนอำพราง ปัญหาการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว / นอมินี / ตัวแทนอำพราง
นักศึกษา	กฤษฎา นิธิโสภา
อาจารย์ที่ปรึกษาวิทยานิพนธ์	ดร. ชาญวิทย์ สุวรรณะบุญย์
อาจารย์ที่ปรึกษาวิทยานิพนธ์ร่วม	รองศาสตราจารย์ ดร. กัลยา ตัณศิริ
หลักสูตร	นิติศาสตรมหาบัณฑิต มหาวิทยาลัยศรีปทุม
พ.ศ.	2555

บทคัดย่อ

วิทยานิพนธ์ฉบับนี้มีวัตถุประสงค์เพื่อมุ่งศึกษาปัญหาการประกอบธุรกิจในประเทศไทยของคนต่างด้าว โดยมุ่งศึกษาถึงกรณีนอมินี (Nominee) หรือตัวแทนอำพราง เนื่องจากประเทศไทยมีกฎหมายที่ใช้ควบคุมการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว คือ พระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว พ.ศ. 2542 โดยกฎหมายฉบับนี้ได้กำหนดสิทธิของคนไทยและคนต่างด้าวในการประกอบธุรกิจไว้แตกต่างกัน วิธีการในการพิจารณาสัญชาติของนิติบุคคลจึงเป็นประเด็นสำคัญอย่างยิ่งในการบังคับใช้กฎหมายในทางปฏิบัติ ดังนั้น คนต่างด้าวจึงนิยมใช้วิธีการให้คนไทยถือหุ้นแทนคนต่างด้าว (Nominee) หรือตัวแทนอำพราง การที่กฎหมายควบคุมการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าวโดยกำหนดเพียงหลักเกณฑ์เดียว คือ การกำหนดสัดส่วนการถือหุ้นของคนต่างด้าวเท่านั้น โดยไม่ครอบคลุมถึงการที่คนต่างด้าวมีอำนาจบริหารจัดการและควบคุมกิจการด้วย ทำให้คนต่างด้าวใช้ช่องว่างของกฎหมายทำให้สามารถประกอบได้ทุกประเภทโดยไม่ต้องขออนุญาตดังเช่นที่คนไทยสามารถทำได้ทุกประการ

วิทยานิพนธ์ฉบับนี้ศึกษาด้วยวิธีวิจัยเอกสาร โดยการค้นคว้าจากพระราชบัญญัติ คำรา ความเห็นของคณะกรรมการกฤษฎีกา รวมถึงบทความ งานวิจัย วิทยานิพนธ์ สารนิพนธ์ รวมถึงเอกสารต่าง ๆ ของหน่วยงานที่เกี่ยวข้องกับการบังคับใช้กฎหมายการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว จากการศึกษาพบว่าคนต่างด้าวอาศัยช่องว่างของกฎหมายโดยใช้วิธีการให้คนไทยถือหุ้นแทนคนต่างด้าว (Nominee) หรือตัวแทนอำพราง การออกหุ้นบุริมสิทธิโดยให้คนต่างด้าวมีอำนาจควบคุมการดำเนินการของบริษัททั้งหมด หรือการถือหุ้นทางอ้อมผ่านบริษัท โฮลดิ้งเพื่ออำพรางผู้ถือหุ้นที่

แท้จริงซึ่งเป็นคนต่างด้าวเพื่อหลบเลี่ยงกฎหมาย ส่งผลให้พระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว พ.ศ. 2542 ไม่สามารถควบคุมประกอบธุรกิจของคนต่างด้าวได้อย่างมีประสิทธิภาพ

วิทยานิพนธ์ฉบับนี้จึงเสนอแนะแนวทางในการกำหนดหลักเกณฑ์ที่จะควบคุมการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว โดยเสนอให้แก้ไขพระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว พ.ศ. 2542 เพื่อให้พระราชบัญญัตินี้ดังกล่าวสามารถใช้บังคับได้อย่างมีประสิทธิภาพ รวมถึงเสนอแนะให้หน่วยงานราชการที่เกี่ยวข้องจัดระบบข้อมูลภายในของแต่ละหน่วยงานให้มีประสิทธิภาพมากที่สุด และสามารถเชื่อมโยงข้อมูลระหว่างกันได้ พร้อมทั้งให้มีการอบรมบุคลากร เพื่อเพิ่มประสิทธิภาพและความสามารถในการตรวจสอบการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าวในประเทศไทยอีกด้วย

THESIS TITLE	PROBLEMS OF FOREIGNER DOING BUSINESS IN THAILAND: THE CASE STUDY OF NOMINEE OR DISSIMULATED AGENT
KEYWORD	PROBLEM OF FOREIGNER DOING BUSINESS / NOMINEE / DISSIMULATED AGENT
STUDENT	KRITSAYA NITISOPAR
THESIS ADVISOR	DR. CHANVITAYA SUVARNAPUNYA
THESIS CO-ADVISOR	ASSOC. PROF. DR. KALAYA TANSIRI
LEVEL OF STUDY	MASTER OF LAWS, SRIPATUM UNIVERSITY
YEAR	2012

ABSTRACT

The objective of this research is to analyze the problems of foreigner doing business in Thailand which will be focusing on the nominee or dissimulated agent. This is because Thailand has the law to control the foreigner doing business called the Foreign Business Act B.E. 2542. This Act specifies the difference of rights between Thai and foreigner. Therefore, the method to consider the nationality of juristic person is an essential key to practically enforce the law. Alternatively, foreigner always set up a Thai nominee or dissimulated agent as shareholders on its behalf. The foreign business law is only focusing on one restriction that is the share proportion of foreigner, but not covering on the case that such foreigner has administrative and controlling power. As the result, the foreigner uses such legal loophole to operate any kind of businesses without a permission as same as Thai.

This thesis is studied by documentary research using Acts, textbooks, legal opinions of the Council of State including articles, researches, thesis, independent dissertations and other documents from institutes that is involved with the law enforcement of foreign business. The research shows that the foreigner uses legal loophole as to set up the Thai nominee or dissimulated agent to hold shares on its behalf, to issue the preference shares that such foreign has absolute power to control the operation of company, or to hold the share indirectly through the holding

company in order to conceal the fact that it is a foreigner, which causes the Foreign Business Act B.E. 2542 being ineffective to control foreign business as it should be.

This thesis suggests the ideas of specification to regulate the controlling of foreign business by the amendment of Foreign Business Act B.E. 2542 so that such Act shall be enforced effectively, including the ideas of systematizing of internal database of each relevant department to achieve the best benefit and can be transferred between each others, as well as to train the officers to improve their capability and ability to examine the foreign business that is operated in Thailand.