

การประชุมเสนอผลงานวิจัยระดับบัณฑิตศึกษา มหาวิทยาลัยสุโขทัยธรรมาธิราช ครั้งที่ 2

The 2nd STOU Graduate Research Conference

ปัญหาการบังคับใช้กฎหมายของอนุญาโตตุลาการแก้สัญญาสัมปทานของรัฐ

The Problem of Applicable Law by Arbitration under Concession Contracts of State

พัฒนชัย แสนกล้า (Pattanachai Saenklar)* ธวัชชัย สุวรรณพานิช (Thawatchai Suvanpanich)**

สุนทร มณีสวัสดิ์ (Sunthorn Maneesawat)***

บทคัดย่อ

การวิจัยครั้งนี้มีวัตถุประสงค์ (1) เพื่อให้ทราบถึงแนวทางในการระงับข้อพิพาทอันเนื่องมาจากสัญญาสัมปทานโดยอนุญาโตตุลาการ โดยศึกษาเปรียบเทียบกับแนวทางระงับข้อพิพาทโดยอนุญาโตตุลาการในต่างประเทศ (2) เพื่อให้ทราบถึงกฎหมายที่ใช้บังคับกับสัญญาสัมปทาน โดยศึกษาเปรียบเทียบกับต่างประเทศ และ (3) เพื่อปรับปรุงกฎหมายเกี่ยวกับอนุญาโตตุลาการ โดยเฉพาะการนำวิธีการอนุญาโตตุลาการมาใช้กับสัญญาสัมปทานของรัฐให้มีความชัดเจนและเป็นที่ยอมรับของคู่สัญญา

การศึกษาวิจัยใช้วิธีวิจัยเชิงพรรณนาโดยใช้วิธีวิจัยเอกสาร (Documentary Research) เป็นหลัก ผลการวิจัยพบว่า (1) การเลือกกฎหมายที่อนุญาโตตุลาการจะนำมาใช้ในการตัดสินชี้ขาดข้อพิพาทกรณีเป็นกระบวนการอนุญาโตตุลาการระหว่างประเทศ หากคู่สัญญามีได้กำหนดกฎหมายที่จะใช้บังคับกับสัญญาสัมปทานไว้ อนุญาโตตุลาการควรเลือกกฎหมายของประเทศต่างๆ ตาม “หลักว่าด้วยการขัดกันแห่งกฎหมาย” แต่คู่พิพาทอาจจะตกลงให้อนุญาโตตุลาการตัดสินชี้ขาดข้อพิพาทตาม “หลักแห่งความสุจริตและเป็นธรรม” ก็ได้ ทั้งนี้ต้องไม่ขัดต่อความสงบเรียบร้อยและศีลธรรมอันดีของประชาชน (2) การตัดสินข้อพิพาทของอนุญาโตตุลาการในสัญญาสัมปทานในต่างประเทศมีการใช้หลักกฎหมายต่างๆ ในการอ้างอิงประกอบคำชี้ขาด อาทิเช่น หลักสุจริต หลักสัญญาต้องได้รับการปฏิบัติตามสัญญา หลักสัญญาที่ทำนอกเหนือขอบเขตอำนาจ หลักการเคารพสิทธิได้มา หลักการคุ้มครองระหว่างประเทศซึ่งสิทธิที่ได้มา หลักสิทธิในการเวนคืน หลักการชดเชยค่าทดแทน และหลักการชดเชยค่าเสียหาย เป็นต้น (3) สำหรับประเทศไทยก็มีการใช้หลักกฎหมายบางส่วนที่คล้ายคลึงกับต่างประเทศ โดยเฉพาะกรณีที่ข้อพิพาทจากสัญญาสัมปทานของรัฐมีความเกี่ยวข้องกับประโยชน์สาธารณะ การวินิจฉัยชี้ขาดก็ได้้นำหลักการต่างๆ ในกฎหมายมหาชนมาพิจารณาประกอบด้วย

คำสำคัญ กฎหมายที่นำมาใช้บังคับอนุญาโตตุลาการ สัญญาสัมปทาน

* นักศึกษาหลักสูตรนิเทศศาสตรมหาบัณฑิต คณะนิเทศศาสตร์ มหาวิทยาลัยสุโขทัยธรรมาธิราช pattanachais@gmail.com

** รองศาสตราจารย์ ประจำคณะนิเทศศาสตร์ มหาวิทยาลัยสุโขทัยธรรมาธิราช lwasstha@stou.ac.th

*** ศาสตราจารย์ ประจำคณะนิเทศศาสตร์ สถาบันบัณฑิตพัฒนบริหารศาสตร์

Abstract

The purposes of this study were as follows: (1) to know the concept of disputation by arbitration under concession contract and to study for compare with the concept of disputation arbitration in foreign country; (2) to know applicable law for concession contract and to study for compare with foreign country; and (3) for improve the law of arbitration and the importation of arbitration to the concession contract of state is clearly for the purpose of accepting all the parties.

This research is used descriptive method by mean of documentation research.

Research finding weres as follows: (1)The selection of law by arbitrator in case of international arbitration, if they no agree applicable law for concession contract, arbitrator must be award follow to “The Conflict of Law” however, they could be agree to arbitrator award follow to “The Principle of Good Faith and Fair”, so that dose not conflict with “The Public Order or Good Morals”;(2) Award of arbitrator under concession contract of foreign country have taken all the principle of law such as: The Principle of Good Faith, Pacta Sunt Servanda, Ultra vires Contracts, The Principle of Respect for Acquired Rights, The International Protection of Acquired Rights, The Right of Expropriation; Compensation, and Reparation;(3) For Thailand, law of thailand resemble some part with the principle of foreign country law and specially in case of the disputation from the concession of state that concern with the public benefit also must be consider all the principle of the Public law .

Keywords: Applicable law, Arbitration, Concession contract