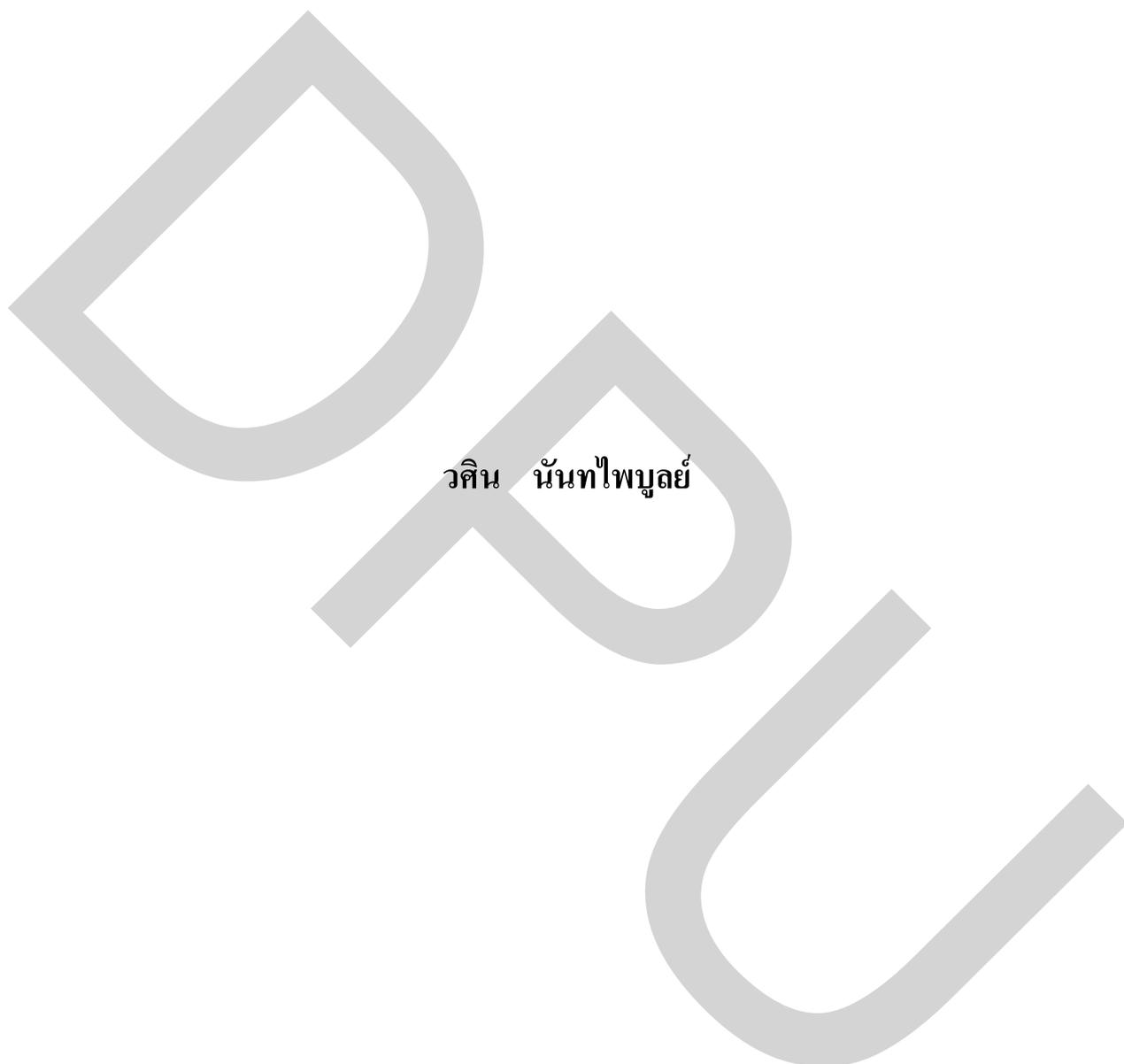


การใช้มาตรการบังคับทางปกครอง กับกรณีผิดสัญญาทางปกครอง



วิทยานิพนธ์นี้เป็นส่วนหนึ่งของการศึกษาตามหลักสูตรปริญญานิติศาสตรมหาบัณฑิต
สาขาวิชานิติศาสตร์ บัณฑิตวิทยาลัย มหาวิทยาลัยธุรกิจบัณฑิตย์

พ.ศ. 2549

ISBN 974-671-461-9

Administrative Execution in case of Breach of Public Contract.

WASIN NANTHAPAIBUL

**A Thesis Submitted in Partial Fulfillment of the Requirements
for the Degree of Master of Laws**

Department of Law

Graduate School, Dhurakij Pundit University

2006

ISBN 974-671-461-9

กิตติกรรมประกาศ

วิทยานิพนธ์เล่มนี้ สำเร็จได้ เพราะข้าพเจ้ามีกัลยาณมิตร คอยแนะนำประโยชน์ สนับสนุน ซึ่งช่องทาง เป็นแบบอย่าง และเกื้อกูลแก่กัน แวดล้อมอยู่หลายท่าน ได้แก่

ท่าน รศ. ดร. กมลชัย รัตนสกาวงศ์ อาจารย์ที่ปรึกษา ที่ได้ชี้แนะแนวทาง และ แหล่งข้อมูลสำคัญที่มีประโยชน์อย่างยิ่ง ทั้งกำกับให้ข้าพเจ้าเดินอยู่ในทางที่ถูกต้องอีกด้วย

ท่าน ศ.ดร.อิสสระ นิติทัณฑ์ประภาศ ซึ่งกรุณารับเป็นประธานกรรมการสอบ ท่าน ศ.(พิเศษ) จริญญา ภักดีชนากุล ท่านอาจารย์ ดร.ประสาธ พงษ์สุวรรณ ท่านอาจารย์ ดร. พิรพันธุ์ พาลุสุข ซึ่งกรุณารับเป็นกรรมการสอบ และขัดเกลาทั้งเนื้อหา และรูปแบบในเล่ม ให้สมบูรณ์ยิ่งขึ้น

คุณสุกฤษฎี กิตติศรีวรพันธ์ ทนายความรุ่นพี่ของข้าพเจ้า ผู้ซึ่งสนใจศึกษากฎหมาย สาขามหาชน และเป็นผู้จุดประกายปัญหาข้อกฎหมาย และปัญหาในทางปฏิบัติอันเป็นที่มาของ วิทยานิพนธ์เล่มนี้ ทั้งยังสนับสนุนข้อมูลสำคัญ และคอยถามไถ่ความก้าวหน้าของวิทยานิพนธ์มา โดยตลอด

เพื่อน ๆ สาขากฎหมายมหาชนหลายท่าน โดยเฉพาะอย่างยิ่ง คุณกมล แจ่มสุข ข้าพเจ้า และคุณกมล ต่างคนต่างผลักดันความก้าวหน้าของวิทยานิพนธ์ซึ่งกันและกันตั้งแต่เริ่มหา หัวข้อ จนกระทั่งเล่มเสร็จบริบูรณ์ ตลอดจนเจ้าหน้าที่บัณฑิตวิทยาลัยทุกท่านที่คอยชี้แนะขั้นตอน ต่าง ๆ และดำเนินการทางธุรการให้สำเร็จไปได้อย่างรวดเร็ว

ขอขอบพระคุณเป็นพิเศษสำหรับ คุณพ่อ คุณแม่ พี่สาว และคุณคนย์วิญ สุวรรณสุขุม สำหรับกำลังใจที่มีให้ไม่เคยหมด สนับสนุนทุกอย่างในทางที่ถูกต้องที่ควรตลอดมา จนข้าพเจ้าได้มีวันนี้

วสิน นันทไพบูลย์

สารบัญ

	หน้า
บทคัดย่อภาษาไทย.....	๗
บทคัดย่อภาษาอังกฤษ.....	๖
กิตติกรรมประกาศ.....	๗
บทที่	
1. บทนำ.....	1
1.1 ความเป็นมา และความสำคัญของปัญหา.....	1
1.2 สมมติฐาน.....	2
1.3 วัตถุประสงค์ของการศึกษา.....	2
1.4 ขอบเขตของการศึกษา.....	3
1.5 วิธีดำเนินการศึกษา.....	3
1.6 ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับ.....	3
2. แนวคิด ทฤษฎี เกี่ยวกับการใช้มาตรการบังคับทางปกครอง ในสัญญาทางปกครอง.....	5
2.1 ข้อความคิดกฎหมายสัญญาทางปกครองในประเทศฝรั่งเศส.....	5
2.1.1 การเกิดขึ้นของสัญญาทางปกครอง.....	8
2.1.2 ประเภทของสัญญาทางปกครอง.....	10
2.1.3 ผลของสัญญาทางปกครองเกี่ยวกับการปฏิบัติตามสัญญา.....	11
2.1.4 การสิ้นสุดของสัญญาทางปกครอง.....	13
2.2 ข้อความคิดกฎหมายสัญญาทางปกครองในประเทศสหพันธ์สาธารณรัฐเยอรมัน....	14
2.2.1 ความทั่วไปของสัญญาทางปกครองเยอรมัน.....	14
2.2.2 การเกิดขึ้นของสัญญาทางปกครอง.....	16
2.2.3 ความชอบด้วยกฎหมาย และความเป็นโมฆะของสัญญาทางปกครอง.....	18
2.2.4 การสิ้นสุดของสัญญาทางปกครอง.....	19
2.2.5 มาตรการบังคับทางปกครอง ในสัญญาทางปกครองของประเทศเยอรมัน....	19
2.2.5.1 การตกลงให้มีการบังคับตามสัญญาทางปกครอง.....	20
2.2.5.2 ขอบเขตการตกลงให้มีการบังคับตามสัญญาทางปกครอง.....	20

สารบัญ (ต่อ)

	หน้า
2.2.5.3 รูปแบบของการตกลงให้มีการบังคับตามสัญญาทางปกครอง.....	21
2.2.5.4 การเป็นตัวแทนของรัฐในการตกลงทำสัญญาทางปกครอง.....	21
2.2.5.5 กระบวนการในการบังคับให้เป็นไปตามสัญญาทางปกครอง.....	22
2.2.5.6 ข้อสัญญาอนุญาโตตุลาการในระบบกฎหมายเยอรมัน.....	25
2.3 ข้อความคิควหมายสัญญาทางปกครองในประเทศไทย.....	26
2.3.1 การเกิดขึ้นของสัญญาของฝ่ายปกครอง.....	27
2.3.2 ประเภทของสัญญาของฝ่ายปกครอง.....	28
2.3.3 มาตรการบังคับทางปกครองกรณีผิดสัญญาของฝ่ายปกครอง.....	28
3. ประเภทของสัญญาทางปกครองในประเทศไทย.....	31
3.1 สัญญาทางปกครองระหว่างรัฐ หรือหน่วยงานของรัฐด้วยกัน.....	31
3.2 สัญญาทางปกครองระหว่างรัฐ กับเอกชน.....	34
3.2.1 สัญญาทางปกครองที่ฝ่ายปกครอง ไม่อาจใช้มาตรการบังคับทางปกครองได้ เอง.....	35
3.2.1.1 สัญญาสัมปทาน.....	35
3.2.1.1.1 สัญญาสัมปทานบริการสาธารณะ.....	36
3.2.1.1.2 สัญญาสัมปทานแสวงหาประโยชน์จาก ทรัพยากรธรรมชาติ.....	40
3.2.1.2 สัญญาที่ให้จัดทำบริการสาธารณะ.....	41
3.2.1.2.1 สัญญาจ้าง.....	42
3.2.1.2.2 สัญญาให้ทุนการศึกษา และลาศึกษาต่อ.....	43
3.2.1.3 สัญญาจัดให้มีสิ่งสาธารณูปโภค.....	45
3.2.1.4 สัญญาแสวงหาประโยชน์จากทรัพยากรธรรมชาติ.....	48
3.2.1.5 สัญญาที่หน่วยงานของรัฐให้คู่สัญญาอีกฝ่ายหนึ่งเข้าดำเนินการ บริการสาธารณะโดยตรง.....	49
3.2.1.6 สัญญาที่มีข้อกำหนดลักษณะพิเศษที่แสดงถึงเอกลักษณ์ของรัฐ.....	50

สารบัญ (ต่อ)

หน้า

3.2.1.7 สัญญาทางปกครองโดยคณะกรรมการวินิจฉัยชี้ขาดอำนาจหน้าที่ ระหว่างศาล.....	51
3.2.1.8 สัญญาทางปกครองที่มีข้อตกลงอนุญาโตตุลาการ.....	54
3.2.2 สัญญาทางปกครองที่ฝ่ายปกครอง สามารถใช้มาตรการบังคับทางปกครอง ได้เอง.....	56
3.2.2.1 สัญญาที่ให้จัดทำบริการสาธารณะ.....	56
3.2.2.2 สัญญาจัดให้มีสิ่งสาธารณูปโภค.....	59
3.2.2.3 สัญญาสัมปทานแสวงหาประโยชน์จากทรัพยากรธรรมชาติ.....	60
3.2.2.4 สัญญาทางปกครองโดยคณะกรรมการวินิจฉัยชี้ขาดอำนาจหน้าที่ ระหว่างศาล.....	61
3.3 สัญญาที่มีใช้สัญญาทางปกครอง.....	62
3.3.1 กรณีวินิจฉัยโดยศาลปกครอง.....	62
3.3.2 กรณีวินิจฉัยโดยคณะกรรมการวินิจฉัยชี้ขาดอำนาจหน้าที่ระหว่างศาล.....	67
4. การนำมาตรการบังคับทางปกครองกรณีผิดสัญญาทางปกครองมาใช้บังคับใน ประเทศไทย.....	69
4.1 สัญญาทางปกครองที่ฝ่ายปกครองสามารถใช้มาตรการบังคับได้เอง.....	70
4.1.1 สัญญาทางปกครองระหว่างหน่วยงานของรัฐด้วยกัน.....	70
4.1.2 สัญญาทางปกครองระหว่างหน่วยงานของรัฐ กับเอกชน.....	73
4.1.2.1 สัญญาเรียกเงินค่าสัมปทาน.....	74
4.1.2.2 สัญญาให้ทุน และลาศึกษาต่อ.....	75
4.1.2.3 สัญญาเรียกค่าเสียหาย และเงินค้ำประกัน.....	75
4.1.2.4 สัญญาที่กระทำกันในลักษณะสัญญาทางแพ่งมาในอดีตที่อาจใช้ มาตรการบังคับทางปกครองได้.....	76
4.2 การนำหลักเกณฑ์เกี่ยวกับมาตรการบังคับทางปกครองมาใช้บังคับในประเทศไทย	80
4.2.1 ความยินยอมของคู่สัญญาทางปกครอง.....	83

สารบัญ (ต่อ)

	หน้า
4.2.2 รูปแบบการให้ความยินยอม.....	85
4.2.3 ขอบเขตการทำข้อตกลง.....	87
4.2.4 กระบวนการใช้มาตรการบังคับทางปกครอง.....	88
4.3 การปรับปรุงกฎหมายเพื่อใช้มาตรการบังคับทางปกครองตามสัญญาทางปกครอง....	92
5. บทสรุป และเสนอแนะ.....	94
บรรณานุกรม.....	100
ภาคผนวก.....	104
ประวัติผู้เขียน.....	118