หัวข้อวิทยานิพนธ์ ปัญหาทางกฎหมายเกี่ยวกับเงินทดแทนอันเกิดจากการทำงานของคนต่างด้าวซึ่งเข้าเมืองโดยไม่ชอบด้วยกฎหมายในประเทศไทย
คำสำคัญ คนต่างด้าว / การทำงาน / เงินทดแทน
ชื่อนักศึกษา ดาบตำรวจ สุพรรณ โสภี
อาจารย์ที่ปรึกษาวิทยานิพนธ์ ผู้ช่วยศาสตราจารย์ ประทีป ทับอัตตานนท์
รองศาสตราจารย์ สุวิทย์ นิ่มน้อย
ระดับการศึกษา นิติศาสตรมหาบัณฑิต
คณะ บัณฑิตวิทยาลัย มหาวิทยาลัยศรีปทุม วิทยาเขตชลบุรี
พ.ศ. 2554

บทคัดย่อ

วิทยานิพนธ์ฉบับนี้มีวัตถุประสงค์เพื่อศึกษาการจ่ายเงินทดแทนเนื่องจากประสบอันตรายจากการทำงานเป็นลูกจ้างให้คนต่างด้าวซึ่งเข้าเมืองโดยไม่ชอบด้วยกฎหมายในประเทศไทย บทบัญญัติมาตรา 18 และมาตรา 26 แห่งพระราชบัญญัติเงินทดแทน พ.ศ.2537 บัญญัติให้นายจ้างหรือกองทุนเงินทดแทน จ่ายเงินทดแทนแก่ลูกจ้างที่ประสบอันตรายหรือสูญหาย เนื่องจากการทำงาน สำนักงานประกันสังคมจึงอยู่ภายใต้เจตนารมณ์ของพระราชบัญญัติฉบับนี้โดย มีกองทุนเงินทดแทนที่นายจ้างจ่ายเงินสมทบเป็นหลักประกันในการคุ้มครองเยียวยาลูกจ้างที่ประสบอันตรายจากการทำงานโดยเร็วที่สุดโดยสำนักงานประกันสังคม ทำหน้าที่จ่ายเงินทดแทนให้ลูกจ้างแทนนายจ้างหลังจากลูกจ้างประสบอันตรายจากการทำงาน โดยมีประเด็น ปัญหาว่า กรณีคนต่างด้าว ซึ่งเข้าเมืองโดยไม่ชอบกฎหมายไม่มีใบอนุญาตให้ทำงานเมื่อทำงานเป็นลูกจ้างย่อมได้รับการคุ้มครองสิทธิตามมาตรฐานแรงงานตามกฎหมายของประเทศไทยและกฎหมายระหว่างประเทศด้วย หรือไม่ แต่ปรากฏว่าตามบทบัญญัติกฎหมายเงินทดแทนการคุ้มครองลูกจ้าง และการบังคับใช้กฎหมายที่ปฏิบัติต่อคนต่างด้าวในประเทศไทย ยังไม่สอดคล้องกับมาตรฐานแรงงานและสิทธิของลูกจ้างที่เป็นคนต่างด้าว โดยเฉพาะเงินทดแทนจากที่ลูกจ้างประสบอันตรายจากการทำงานตามสิทธิที่บัญญัติไว้ในกฎหมายรัฐธรรมนูญของประเทศไทยและกฎหมายระหว่างประเทศ นอกจากนี้ในกฎหมายบางฉบับและประกาศระเบียบของทางราชการบางเรื่อง รวมทั้งนโยบายตลอดจนการดำเนินงานระดับเจ้าหน้าที่ของรัฐ ก็ยังพบว่ามีปัญหาการได้สิทธิในเงินทดแทนจากการทำงานของคนต่างด้าวในประเทศไทย ซึ่งเป็นการขัดเจตนารมณ์ของกฎหมายเงินทดแทนอันเป็นการบังคับใช้กฎหมายที่ไม่สอดคล้องกัน

SPU CHONBURI

จากการศึกษาพบว่า ประเทศไทยมีการพัฒนาประเทศทางด้านเศรษฐกิจแรงงานจากภาคเกษตรกรรมจึงอพยพเข้าสู่แรงงานภาคอุตสาหกรรมทำให้แรงงานระดับล่างในประเทศไทยขาดแคลน ประกอบกับประเทศเพื่อนบ้านที่มีพรมแดนติดกับประเทศไทยยัง ไม่มีความเจริญทางด้านเศรษฐกิจบางประเทศเกิดปัญหาภายในคนต่างด้าวจึงอพยพเข้ามาเป็นผู้ใช้แ รงงานในประเทศไทยเป็นจำนวนมาก โดยเฉพาะอย่างยิ่งแรงงานที่เข้าเมืองโดยไม่ชอบด้วยกฎหมายในระยะเริ่มแรก เพื่อความมั่นคงรัฐบาลประเทศไทยมีนโยบายผลักดันให้คนต่างด้าวกลับประเทศ แต่ก็ไม่สามารถแก้ปัญหา จึงใช้นโยบายให้การคุ้มครองสิทธิ ด้วยการออกเป็นมติคณะรัฐมนตรีให้กรมการปกครองจัดระเบียบสำรวจและบันทึกข้อมูลส่วนบุคคลไว้ในฐานข้อมูลทะเบียนราษฎรออกเอกสารพิสูจน์ทราบตัวบุคคลคือแบบรับรองรายการทะเบียนประวัติของคนต่างด้าวที่ได้รับอนุญาตให้อยู่ในราชอาณาจักรเป็นกรณีพิเศษหรือ (ทร.38/1) ส่งผลให้คนต่างด้าวเข้าเมืองโดยผิดกฎหมายที่มีสถานะของบุคคลได้รับการผ่อนผันให้มีสิทธิอาศัยชั่วคราวและมีสิทธิทำงานชั่วคราวในประเทศไทย อันเป็นการรับรองแรงงานต่างด้าวให้ทำงานในประเทศไทยโดยมีกฎหมายคุ้มครองเมื่อประสบอันตรายจากการทำงานตามพระราชบัญญัติเงินทดแทน พ.ศ.2537 มาตรา 18 กล่าวคือ เมื่อลูกจ้างประสบอันตราย หรือเจ็บป่วย หรือสูญหาย ให้นายจ้างจ่ายค่าทดแทนเป็นรายเดือนให้แก่ลูกจ้างหรือผู้มีสิทธิตาม มาตรา 20 ซึ่งเป็นการรับรองสิทธิของแรงงานอย่างเท่าเทียมกันของแรงงานต่างด้าวและแรงงานสัญชาติไทย โดยไม่คำนึงว่าแรงงานต่างด้าวเหล่านั้นจะเข้าเมืองถูกต้องตามกฎหมายหรือไม่ เมื่อประสบอันตรายจากการทำงานเป็นลูกจ้างให้นายจ้างจึงควรได้รับเงินทดแทนจากกองทุนเงินทดแทน แต่ปรากฏว่าสำนักงานประกันสังคมไม่จ่ายเงินทดแทนคนต่างด้าว จึงตกเป็นผู้ไร้สิทธิอันเป็นสิทธิพื้นฐานของความเป็นมนุษย์ ซึ่งขัดกับหลักสิทธิมนุษยชน หลักนิติธรรม หลัก-ความเสมอภาคตามบทบัญญัติกฎหมายรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พ.ศ.2550 และกฎหมายระหว่างประเทศ และละเมิดต่อกฎหมายระหว่างประเทศที่ประเทศไทยได้ให้สัตยาบันและผูกพันประเทศไทยในฐานะรัฐภาคี คืออนุสัญญาว่าด้วย การเลือกปฏิบัติทางเชื้อชาติในทุกรูปแบบ พ.ศ. 2508 อนุสัญญาองค์การแรงงานระหว่างประเทศ (ILO) ฉบับที่ 19 ว่าด้วยการปฏิบัติที่เท่าเทียมกันในเรื่องค่าทดแทนคนในชาติบังคับและคนต่างชาติ พ.ศ . 2468 รวมถึงปฏิญญาสมาคมประชาชาติแห่งเอเชียตะวันออกเฉียงใต้ว่าด้วยการคุ้มครองแรงงานและการส่งเสริมสิทธิของแรงงานข้ามชาติ

ทั้งนี้ เพื่อเสนอแนะแนวทางแก้ไขปัญหากฎหมายเงินทดแทนอันเกิดจากการทำงานของคนต่างด้าวจึงเสนอแนวทางให้ออกกฎกระทรวงโดยจัดตั้งกองทุนเงินทดแทนสำหรับแรงงานต่างด้าวซึ่งเข้าเมืองไม่ชอบด้วยกฎหมาย และบังคับใช้กฎหมายให้เป็นไปตามเจตนารมณ์ พระราชบัญญัติเงินทดแทน พ.ศ.2537 เพื่อให้สอดคล้องกับ หลักสิทธิมนุษยชน หลักนิติธรรม หลักความเสมอภาค ศักดิ์ศรีความเป็นมนุษย์ การเลือกปฏิบัติทางเชื้อชาติและการปฏิบัติเท่าเทียมกันในเรื่องค่าทดแทน

SPU CHONBURI

อันเป็นหลักการแนวคิดการเยียวยาคุ้มครองสิทธิของบุคคลที่ประสบอันตรายหรือสูญหายเนื่องจากการทำงานต่อไป

SPU CHONBURI

Thesis Title	Legal Problems Relating To Compensations Arising From Working Of An Illegal Alien Immigrant In Thailand
Keywords	Alien / Working / Compensation
Student	Police Senior Sergeant Major Supan Sopee.
Thesis Advisor	Assistant Professor Pratheep Thabattanont
	Associate Professor Suwit Nimnoi
Level of Study	Master of Laws
Faculty	Graduate School, Sripatum University Chonburi Campus
Year	2011

ABSTRACT

This Thesis is objectively focal to study a job-related accident compensation payment to a victim being an illegal immigrant alien in Thailand. The provisions of Section 18 and Section 26 of Workmen Compensation Act, B.E.2537 (A.E.1994) stipulate the requirements for an employer or Compensation Fund to make a compensation payment to an employee being suffered as a result of a job-related accident or disappearance, Social Security Insurance Office is, therefore, under the intention of this Act by having Compensation Fund to which the employer has paid the contributions as a security to protect and remedy the employee being suffered as a result of a job-related accident soonest whereby Social Security Insurance Office shall perform its duty to pay to the employees the compensations on behalf of the employers after were injured from a job-related accident. The issue tended to be studied is the case of an alien being an illegal immigrant having no Work Permit, but, when working as an employee, his or her right shall be protected under labor standard in accordance with the Law of Thailand and International Law, as well. However, it is obvious that, in accordance with statutory provisions of the Law Governing Labor Compensations and the enforcement of the Law upon aliens in Thailand has not yet been in conformity with the labor standard and rights of the labors being the aliens, particularly, compensations for labors injured resultant from a job-related accident in accordance with their rights provided under the Constitution of Thailand and International Law. In addition, under some laws and some matters under the Official Notifications and the Policy as well as the operations carried out by the government bureaucratic level officials, problem on the acquisitions of the

SPU CHONBURI

rights for compensations resultant from a job-related accident injury of aliens in Thailand have still been found which is indeed contradictory to the intendment of Compensation Law which is the incompatible law enforcement.

Result of the study finds that Thailand has progressed the country through economic development consequently resulting in labors from agricultural sector to migrate to industrial sector labors, thus, causing the shortage of the low level labors in Thailand. And because of the reason that some neighboring countries sharing common border areas with Thailand are economically undeveloped way behind Thailand and have faced internal problems, as well, thus, causing massive influx of aliens, particularly, illegal immigrants to seek jobs as labors in Thailand. For national security, the Government of Thailand, during the first stage, had implemented the policy to push those aliens back to their home countries but the problem could not be solved, therefore, the policy on the giving of the protection of their rights has been adopted by issuing such policy as a resolution of the Council of Ministers which, in this connection, Department of Administration has been assigned to organize the order on surveying and recording personal data into database of Population Register and issuing Identification Cards which are Alien Registration Form or Form Thor. Ror. 38/1, authorizing them to reside in the Kingdom as a special case, resulting in the status of the person of being illegal immigrant aliens to be extenuated and the rights given to them to temporarily live and work in Thailand which is an acceptance of those alien labors to work in Thailand having been protected by law when injured as a result of a job-related accident in accordance with Section 18 of Compensation Act, B. E. 2537 (A. D. 1994): that is to say; when an employee has been injured or sick or disappeared, the employer shall pay a monthly compensation to the employee or the entitled person under Section 20 which is the recognition on the labor rights of alien and Thai national labors equally without taking into account whether those alien labors are legal or illegal immigrant labors. When they work as employees for an employer and are injured in a job-related accident, they should receive compensation payments from Compensation Fund. However, it is obvious that Social Security Insurance Office has not paid such compensation to them. Those aliens, thus, become the persons without rights being fundamental rights of humanity which is totally contradictory to the principles of Human Rights, Rule of Law and Equity under the provisions of the Constitution of the Kingdom of Thailand, B. E. 2550 (A. D. 2007) and International Law in which Thailand has

SPU CHONBURI

given her ratification and been bound as a Member State of International Convention on Racial Discrimination, B. E. 2508 (A. D. 1965), International Labor Organization (ILO) Convention, No. 19, on Indiscrimination Practice on Compensation Payment for Subject Citizens and Foreigners, B. E. 2468 (A. D. 1925) including South East Asian Nation Charter on Labor Protection and Cross-Country Labor Right Enhancement.

In order to propose a recommendation on ways to solve a problem on the law in respect of the compensations arising from alien working, it is, therefore, recommended that a Ministerial Regulation be issued to effect the formation of Alien Illegal Immigrant Labor Compensation Fund and the enforcement of the law be carried out in accordance with the intendment of Compensation Act, B. E. 2537 (A.D.1994) in order to conform with the principles of Human Rights, Rule of Law and Equity, Human Dignity, Non-Racial Discrimination and Equal Treatment on the matter of the compensation which is the principle of the concept in remedying and protecting the rights of a person having suffered with an injury or having disappeared consequently resultant from job-related accident.

SPU CHONBURI