

บทที่ 6

บทสรุปและข้อเสนอแนะ

6.1 สรุป

ระบบและกลไกการซื้อขายล่วงหน้าเป็นเครื่องมือทางเศรษฐกิจและการเงินที่สำคัญที่ได้รับการยอมรับและนำไปใช้กันมานานในประเทศในภูมิภาคต่าง ๆ ของโลกและรองรับผลิตภัณฑ์พื้นฐานหลายชนิด มีการเติบโตอย่างกว้างขวาง เกี่ยวพันกับผู้ลงทุนและผู้ประกอบการธุรกิจรวมทั้งผู้ให้บริการที่เกี่ยวข้องกับการซื้อขายล่วงหน้าหลายกลุ่มและเกี่ยวพันกับผู้ค้าที่มุ่งผู้เฉลี่ยความเสี่ยงหรือเก็งกำไรในรูปแบบต่างๆ ซึ่งปัจจัยพื้นฐานที่ก่อให้เกิดการซื้อขายอนุพันธ์และการซื้อขายล่วงหน้าประสบความสำเร็จนั้นนอกจากต้องอาศัยปัจจัยทางธุรกิจเช่น การมีตลาดปัจจุบันที่อุปสงค์และอุปทานและผู้ลงทุนสูง ความโปร่งใสและกลไกภายนอกเช่น นโยบายของรัฐบาลแล้ว กลไกทางกฎหมายเช่นในเรื่องเกี่ยวกับการผูกขาดต่าง ๆ และยังคงอาศัยความเชื่อถือและเชื่อมั่นของประชาชนและต้องอาศัยกระบวนการป้องกันการกระทำที่ไม่เป็นธรรมโดยเฉพาะอย่างยิ่งการทุจริตและข้อโกง การลงโทษผู้กระทำความผิด ตลอดจนกลไกในการปกป้องสิทธิของผู้ที่เข้ามาอยู่กระบวนการ และสามารถสร้างมาตรการเยียวยาที่เหมาะสมและลงโทษผู้กระทำความผิด ซึ่งต้องอาศัยการบังคับใช้กฎหมายเพื่อให้บรรลุสภาพเช่นว่ามานั้น การบังคับใช้กฎหมายนั้นผู้ที่เกี่ยวข้องไม่จำกัดอยู่เพียงฝ่ายโจทก์หรือเจ้าหน้าที่ที่เกี่ยวข้องเท่านั้น ในทางตรงกันข้ามผู้ถูกกล่าวหาว่ากระทำความผิดต้องทราบเพื่อใช้ในการต่อสู้คดี ซึ่งการดำเนินการอย่างมีประสิทธิภาพเพื่อก่อให้เกิดผลลัพธ์ที่เป็นธรรมจากกระบวนการบังคับใช้กฎหมายนั้นต้องอาศัยการเตรียมพร้อมอย่างเพียงพอ เข้าใจระบบกฎหมายนอกเหนือจากการรู้บทนิยาม

จากการศึกษาวิจัยสรุปได้ว่าการข้อโกงเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้ามีความหลากหลายทั้งในแง่ผู้กระทำความผิดและลักษณะหรือรูปแบบการกระทำความผิด ที่ผ่านในประเทศไทยมีข้อจำกัดมากกว่าในต่างประเทศในเรื่องของผู้กระทำความผิด และรูปแบบการกระทำความผิด กล่าวคือผู้กระทำความผิดนั้นจะเนื่องจากยังไม่มีเปิดดำเนินการตลาดที่ถูกต้องอย่างแท้จริง ผู้กระทำผิดมักแอบอ้างการซื้อขายล่วงหน้าในต่างประเทศและไม่มีสถานะเป็นผู้ประกอบธุรกิจ และยังมีปรากฏว่าผู้ได้รับอนุญาตให้ประกอบธุรกิจได้กระทำความผิด และรูปแบบการกระทำความผิดในประเทศไทยจำกัดอยู่เพียงในรูปแบบการรับสมัคร

บุคคลเข้าทำงานในหน้าที่ทำนองผู้แนะนำการลงทุนเพื่อให้จัดหาบุคคลมาเปิดบัญชีเพื่อลงทุน รูปแบบของการชักชวนบุคคลให้ร่วมลงทุน และการไม่ส่งคำสั่งเข้าซื้อขายในตลาดซื้อขายล่วงหน้า ซึ่งผู้กระทำความผิดนั้นมิได้เป็นผู้ประกอบธุรกิจที่ได้รับอนุญาตและมีลักษณะเป็นการฉ้อโกงประชาชน

ในต่างประเทศนั้นสถานะของผู้กระทำความผิดนั้นมีทั้งบุคคลที่แอบอ้างคือมิได้เป็นผู้ประกอบธุรกิจซื้อขายล่วงหน้าจริงแต่แอบอ้างการซื้อขายล่วงหน้าเพื่อฉ้อโกงบุคคลอื่น และมีผู้กระทำความผิดที่เกี่ยวข้องกับการซื้อขายล่วงหน้าแต่อาศัยโอกาสหรือความเชื่อถือในการประกอบการหรือสืบเนื่องจากการประกอบการเช่นว่านั้นมาแสวงหาประโยชน์อันไม่ชอบธรรม หากมีการดำเนินการของตลาดซื้อขายล่วงหน้าในประเทศไทยในอนาคตแล้วก็มีความเป็นไปได้ว่าจะเกิดการกระทำความผิดในรูปแบบดังกล่าวได้ วิธีการกระทำความผิดในต่างประเทศนั้นโทษความผิดและการติดต่อโดยตัวบุคคลและอาจเกี่ยวข้องกับการซื้อขายในตลาดที่อยู่ต่างประเทศ รูปแบบการกระทำความผิดที่เป็นการฉ้อโกงนั้นอาจเริ่มตั้งแต่การหลอกลวงหรือแสดงข้อความอันเป็นเท็จและปกปิดข้อความในด้านต่าง ๆ เพื่อชักชวนให้ทำการซื้อขายล่วงหน้าเปิดบัญชี และเมื่อสัญญาสิ้นสุดก็อาจมีหลอกลวงให้ต่ออายุหรือทำสัญญาใหม่กับผู้ประกอบธุรกิจ

เมื่อมีการซื้อขายล่วงหน้าหรือมีความผูกพันกันกับผู้ลงทุนแล้ว ผู้ประกอบธุรกิจก็อาจกระทำการที่เป็นความผิดในลักษณะที่เกี่ยวข้องกับเอกสารที่เป็นหลักฐานของการทำธุรกรรม และเป็นเครื่องมือสำคัญในการตรวจสอบ ซึ่งรวมถึงการไม่จัดทำหรือจัดส่งเอกสารตามที่มีหน้าที่ต้องจัดทำ ทำเอกสารที่มีข้อความอันเป็นเท็จ และทำลายเอกสารที่เป็นพยานหลักฐานอันสำคัญโดยประการต่าง ๆ ที่มักพบควบคู่กับการฉ้อโกงหรือเมื่อมีการรับเงินหรือเช็คจากลูกค้าก็อาจมีนำเงินไปใช้อย่างอื่น หรือ ยักยอกเงิน

เมื่อเข้าสู่ขั้นตอนการทำคำสั่งเมื่อได้รับสั่งจากลูกค้าผู้ประกอบธุรกิจที่ให้บริการอาจดำเนินการที่เป็นการฉ้อโกงโดยทำคำสั่งซื้อขายนอกตลาด หรือทำการซื้อขายก่อนหน้าลูกค้า เพื่อให้ตนได้ประโยชน์

ในขั้นการทำธุรกรรมหรือเปิดสถานะแล้วเนื่องจากกำไรหรือขาดทุนของการซื้อขายล่วงหน้ามีผลกระทบจากการเปลี่ยนแปลงราคา รูปแบบของการฉ้อโกงที่อาจเกิดขึ้นรวมถึงการสร้างผลกระทบที่ก่อให้เกิดทางได้กำไรของผู้ลงทุนฝ่ายหนึ่งจากการเคลื่อนไหวหรือเปลี่ยนแปลงของราคา รูปแบบของการฉ้อโกงในลักษณะนี้รวมถึงการกระทำในลักษณะที่เป็นการบินตลาด การแสดงข้อความหรือแพร่ข่าวสารหรือการคาดการณ์ที่เป็นเท็จ หรือร่วมกันทำการซื้อขายในลักษณะอำพรางเพื่อก่อให้เกิดผลกระทบต่อตลาดหรือการควบคุมหรือมีอำนาจเหนือ

ตลาด การซื้อขายเพื่ออำพราง การกระจายการซื้อขาย ซึ่งผู้กระทำความผิดอาจเป็นผู้ค้า นักลงทุนรายอื่น ที่มีได้ที่นิติสัมพันธ์โดยตรงกับผู้ลงทุนโดยตรง หรือเป็นผู้ที่ประกอบธุรกิจเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าและการที่บุคคลลงในใช้ข้อมูลเพื่อซื้อขายในทางที่เป็นประโยชน์แก่ตน

ในกระบวนการซื้อขายนั้น เนื่องจากผู้ประกอบการบางประเภทโดยเฉพาะนายหน้า มีรายได้จากการเปิดบัญชีและการทำธุรกรรม จึงมีกรณีที่นายหน้าโดยเฉพาะที่มีอำนาจทำธุรกรรมแทนลูกค้าใช้กลอุบายหรือดำเนินธุรกรรมเพื่อให้เกิดประโยชน์แก่ตนโดยเป็นผลเสียแก่ลูกค้า ซึ่งการกระทำความผิดในลักษณะเช่นนี้มีทั้งรูปแบบที่ทำการซื้อขายโดยไม่มีคุณค่า (non competitive trading) การกระจายการซื้อขาย การซื้อขายในทางตรงข้ามกับลูกค้าและการจัดสรรกำไร นอกจากนี้ตลาดหรือกฎหมายที่เกี่ยวข้องตลอดจนผู้ลงทุนในตลาดซื้อขายล่วงหน้าอาจวางกรอบในการซื้อขายเพื่อป้องกันความเสียหายที่จะเกิดขึ้นหรือผลกระทบจากการซื้อขายที่เป็นการเก็งกำไรมากเกินไป บางครั้งมีการฝ่าฝืนข้อจำกัดเพื่อสร้างผลกระทบและหาประโยชน์จากการทำธุรกรรมดังกล่าว

กฎหมายเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้านั้นยังมีการกำหนดหน้าที่ให้องค์กรต้องดำเนินการต่าง ๆ แก่การกระทำในทางข้อโกงหรือการฝ่าฝืนกฎระเบียบ ซึ่งในปัจจุบันเท่าที่ผ่านมาในประเทศไทยยังไม่เคยปรากฏว่ามีการดำเนินการต่อตลาดหรือเจ้าหน้าที่ของตลาดและไม่มีหลักฐานชัดเจนเกี่ยวกับการละเลยของตลาดหรือการดำเนินคดีกับตลาด ในต่างประเทศนั้นปรากฏว่าเคยมีกรณีที่พบว่าตลาดได้กระทำความผิดโดยไม่ดำเนินการต่อผู้กระทำความผิด ดังนั้นการกระทำความผิดที่เกี่ยวข้องกับการข้อโกงในการซื้อขายล่วงหน้าอีกรูปแบบหนึ่งคือการไม่บังคับตามกฎหมายเกณฑ์ขององค์กรหรือหน่วยงานที่มีหน้าที่ดังกล่าว

ในการบังคับใช้กฎหมายของไทยเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าที่ผ่านมามีปัญหาทั้งที่เป็นกฎหมายสารบัญญัติในแง่การจำกัดของบทนิยามและการใช้ถ้อยคำ ตลอดจนฐานความผิดที่ยากแก่การพิสูจน์โดยเฉพาะอย่างยิ่งที่ต้องมีการพิสูจน์และเรื่องเจตนาพิเศษ ปัญหาของหน่วยงานที่เกี่ยวข้องกับการบังคับใช้กฎหมายตั้งแต่เรื่องบุคลากร นโยบาย เขตอำนาจ การประสานงาน งบประมาณ เครื่องมือและเทคโนโลยีและปัญหาที่เกิดในกระบวนการบังคับใช้กฎหมายนับแต่การค้นพบ การเข้าสู่กระบวนการดำเนินคดี การเบี่ยงเบนคดี ปัญหาเกี่ยวกับพยานหลักฐาน ทิศทางในการดำเนินคดี การประสานงาน และปัญหาอื่น ๆ

จากการศึกษากฎหมายที่เกี่ยวข้องพบว่าประเทศต่าง ๆ กฎหมายต่าง ๆ มาใช้ทั้งในเชิงป้องกันและปราบปรามการข้อโกงเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าโดยมีการบัญญัติไว้ทั้งในส่วนกฎหมายสารบัญญัติที่กำหนดฐานความผิดและสร้างกลไกที่เป็นหน่วยงานบังคับใช้กฎหมายโดยมีมาตรการต่าง ๆ ดังนี้

กฎหมายสารบัญญัตินั้นจะมีการกำหนดบทนิยามครอบคลุมถึงสถานทำการซื้อขายหรือตลาด นิยามของผลิตภัณฑ์ที่อยู่ภายใต้การซื้อขายล่วงหน้า นิยามของสัญญาซื้อขายล่วงหน้าหรือสัญญาอื่นที่อยู่ใต้กรอบของกฎหมายเช่นสิทธิเรียกให้ซื้อหรือขาย (options) ในส่วนของกฎหมายกำหนดฐานความผิดกฎหมายเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าของประเทศต่างๆ มีบทกำหนดความผิดซึ่งครอบคลุมการกระทำทั้งที่เป็นการฉ้อโกงในตัวเองและไม่ใช้การฉ้อโกงในตัวเองแต่มีความเชื่อมโยงหรือมักพบควบคู่กับการฉ้อโกง ซึ่งได้แก่ในกลุ่มการประกอบธุรกิจโดยไม่ได้รับอนุญาต ความผิดเกี่ยวกับเอกสาร ความผิดเกี่ยวกับการปั่นตลาด การแสดงข้อมูลเท็จ การฉ้อโกงยกยอก การกระทำผิดหน้าที่ หรือฝ่าฝืนกฎเกณฑ์ต่างๆ

โดยรวมแล้วกฎหมายสารบัญญัตินั้นในต่างประเทศในแง่ของบทนิยามนั้นมีการนำวิธีการเช่นให้อำนาจหน่วยงานหรือเจ้าหน้าที่ออกบทตีความเพื่อสร้างความชัดเจนในการดำเนินการ อีกทั้งบทนิยามมีลักษณะที่ครอบคลุมผลิตภัณฑ์ วิธีการหรืออุปกรณ์ สื่อที่ทำการซื้อขาย กว้างขวางกว่าบทนิยามตามพระราชบัญญัติการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้าและร่างพระราชบัญญัติสัญญาซื้อขายล่วงหน้าของประเทศไทย ซึ่งบทบัญญัติดังกล่าวมีผลกระทบต่อความสามารถในการดำเนินการของเจ้าหน้าที่และขออำนาจในการบังคับใช้กฎหมาย

กฎหมายที่กำหนดฐานความผิดในต่างประเทศนั้นมีฐานความผิดบางเรื่องกำหนดไว้อย่างเคร่งครัดกว่าในประเทศไทยดังเช่นในเรื่องการแสดงความอันเป็นเท็จ ซึ่งรวมถึงการกำหนดให้การแสดงข้อมูลที่เป็นเท็จเพื่อชักชวนให้ทำการซื้อขาย หรือต่ออายุสัญญากับผู้ประกอบธุรกิจเป็นความผิด ความผิดเกี่ยวกับเอกสารและการปั่นตลาด ซึ่งมีการกำหนดให้การกระทำเป็นความผิดโดยไม่ต้องมีเจตนาพิเศษดังเช่นของไทย มีการกำหนดให้การพยายามกระทำผิดและการสมคบกันเป็นการกระทำผิดและมีบทกำหนดโทษโดยเฉพาะในเรื่องการปั่นตลาดและความผิดเกี่ยวกับเอกสาร นอกจากนี้การกำหนดความผิดยังครอบคลุมธุรกรรมการซื้อขายล่วงหน้าในตลาดซื้อขายล่วงหน้าต่างประเทศและมีกำหนดบทสันนิษฐานซึ่งผลกระทบบิสูจน์ไปให้จำเลย

ในส่วนของหน่วยงานที่บังคับใช้กฎหมาย นอกจากตำรวจและอัยการแล้ว ในเรื่องของ การซื้อขายล่วงหน้านั้นมีการจัดตั้งหน่วยงานที่มีหน้าที่ตามกฎหมายเฉพาะเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้า เว้นแต่ญี่ปุ่นซึ่งอยู่ภายใต้การกำกับดูแลของรัฐมนตรี หน่วยงานเฉพาะเช่นว่านั้นมีทั้งในรูปแบบที่เป็นหน่วยงานเดียวหรือกับหน่วยงานที่กำกับดูแลเรื่องหลักทรัพย์และที่เป็นคนละหน่วยงาน นอกจากนี้หน่วยงานดังกล่าวแล้วกฎหมายเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้ายังสร้างกลไกโดยยอมรับบทบาทขององค์กรกำกับดูแลตนเองนอกจากอังกฤษซึ่งแต่เดิมเคย

อาศัยองค์การกำกับดูแลตนเองเป็นหลักแต่ได้เปลี่ยนมาใช้กฎเกณฑ์ที่ออกโดย Financial Services Authority ที่เกิดขึ้นตาม Financial Service Act 2000

ในการบังคับใช้กฎหมายนั้นหน่วยงานของแต่ละประเทศนั้นมีอำนาจดำเนินการทั้งในทางวินัย การกำกับดูแล รวมถึงการพัก และเพิกถอนใบอนุญาต การประณาม การเปรียบเทียบปรับ นอกจากนี้มีอำนาจหน้าที่ในการสืบสวนสอบสวน เรียกพยานหลักฐาน ตลอดจนดำเนินการรวบรวมพยานหลักฐาน

อย่างไรก็ตามหน่วยงานในต่างประเทศนั้นมีการนำวิธีการต่าง ๆ มาใช้ นับแต่ในขั้นค้นพบการกระทำความผิดจะมีการวางสาย การสุ่มตรวจตามสื่อโดยเฉพาะทางอิเล็กทรอนิกส์ เพื่อพบการกระทำความผิด นอกจากนี้ยังมีการให้อำนาจหน่วยงานตามกฎหมายเช่นว่านั้นเผยแพร่ข้อมูลเกี่ยวกับข้อกล่าวหาและข้อมูลเกี่ยวกับผู้กระทำความผิด ตลอดจนผลการดำเนินการต่อผู้กระทำความผิด และมีการวางมาตรการตรวจสอบการดำเนินการของหน่วยงานในรูปแบบต่าง ๆ กล่าวคือในสหรัฐต้องมีหน่วยงานทำหน้าที่ตรวจสอบและรายงานการตรวจสอบเป็นระยะ

ในต่างประเทศเองก็มีปัญหาในเรื่องของหน่วยงานตั้งแต่การทับซ้อนของอำนาจ การประสานงาน และความเชี่ยวชาญ มาตรการที่นำมาแก้ไขปัญหานั้นเรื่องดังกล่าวได้แก่การบัญญัติยกเว้นเขตอำนาจ หรือการออกระเบียบคำสั่งร่วมกันของหน่วยงาน และการกำหนดให้หน่วยงานที่เกี่ยวข้องต้องปรึกษาและแจ้งหรือต้องปรึกษาเรื่องที่เกี่ยวข้องแก่อีกหน่วยงาน ทราบนอกจากนี้มีการตั้งหน่วยงานสอบสวนสืบสวนพิเศษเฉพาะที่ประกอบด้วยผู้เชี่ยวชาญหลายฝ่ายเพื่อดำเนินการหรือประสานงานในคดีที่เกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าหรือคดีที่มีความซับซ้อน

การนำมาตรการต่าง ๆ ทั้งในเรื่องสารบัญญัติเช่นการกำหนดของเขตหรือบทนิยามของตลาด ผลิตภัณฑ์ และสัญญาซื้อขายล่วงหน้ากว้างขวางในต่างประเทศนั้นมีผลถึงเขตอำนาจหน้าที่ของหน่วยงานจะช่วยให้ลดปัญหาการกระทำความผิดในลักษณะที่แอบอ้างการซื้อขายล่วงหน้ามากขึ้น

นอกจากนี้การกำหนดฐานความผิดดังเช่นในกรณีของต่างประเทศโดยกำหนดให้การโฆษณาหรือเนื้อความที่จะเผยแพร่ต่อสาธารณชนต้องได้รับการอนุมัติจากหน่วยงานที่เกี่ยวข้องจะมีส่วนช่วยการลดการกระทำความผิดและป้องกันการกระทำความผิดในลักษณะที่เป็น การแสดงข้อความเท็จเพื่อชักชวนให้มีการซื้อขายล่วงหน้า หรือการเสนอข้อเท็จจริงอันเป็นการซื้อขายล่วงหน้า การกำหนดให้การพยายามกระทำความผิดเป็นความผิดเช่นเดียวกับความผิดสำเร็จ และการกำหนดให้การสมคบกันเป็นการกระทำความผิดตลอดจนการกำหนดบท

สันนิษฐานที่ลดภาระของเจ้าหน้าที่ในการพิสูจน์โดยเฉพาะอย่างยิ่งในเรื่องการปั่นตลาด เช่น ในเรื่องเจตนาสร้างผลกระทบต่อตลาดของสหรัฐนั้นน่าจะก่อประโยชน์ในการนำตัวผู้กระทำ ความผิดมาลงโทษได้ง่าย และมีประสิทธิภาพมากขึ้น

การกำหนดลงโทษบุคคลที่เคยกระทำความผิดซ้ำเกี่ยวข้องกับหรือมีอิทธิพลในกิจการ และผู้ช่วยเหลือบุคคลเช่นว่านั้นต้องรับโทษทางอาญา และการกำหนดให้ผู้กระทำความผิด ต้องเยียวยาความเสียหายโดยจ่ายค่าปรับโดยคำนวณจากเงินที่ได้รับจากการทำความผิดนั้น จะเป็นผลดีในการดำเนินการเพื่อให้เป็นไปตามวัตถุประสงค์ของการบังคับใช้กฎหมายอาญา ดังกล่าวมาแล้วทั้งในแง่การตัดโอกาสในการกระทำความผิดซ้ำเพื่อคุ้มครองสังคม การตอกย้ำ คุณค่าของสังคม การข่มขู่ทั้งผู้กระทำผิด การเป็นเยี่ยงอย่างแก่สังคม และการเยียวยาแก่ผู้เสียหาย

ในด้านขององค์กรที่ทำหน้าที่บังคับใช้กฎหมาย การมาตรการซึ่งใช้อยู่ในต่างประเทศ โดยเฉพาะอย่างยิ่ง การให้อำนาจหน่วยงานและสร้างกลไกในการค้นพบการกระทำความผิด เช่นการวางสาย การสร้างมาตรการป้องกันโดยการให้ความรู้แก่ประชาชน การเผยแพร่คำกล่าวโทษและการประณามทางสื่อตลอดจนหมายจับและรายละเอียดเกี่ยวกับข้อกล่าวหา และการกระทำตามสมควรนั้นนอกจากจะช่วยให้มีเบาะแสเพื่อค้นหาตัวผู้กระทำความผิดมา ลงโทษจากผู้พบเห็นแล้ว ยังมีส่วนช่วยในการให้การศึกษาแก่ประชาชนเพื่อให้สามารถเข้าใจ ลักษณะการกระทำความผิดและใช้ความระมัดระวังมากขึ้น

นอกจากนี้การกำหนดให้หน่วยงานต้องปรึกษาหน่วยงานอื่นในการดำเนินการ และการออกกฎเกณฑ์ร่วมของหน่วยงานที่เกี่ยวข้องก็น่าจะลดปัญหาความซ้ำซ้อนหรือล้าหลังของ การปฏิบัติของหน่วยงาน นอกจากนี้การกำหนดให้อัยการเข้ามามีอำนาจหน้าที่ในการสอบสวนหรือการจัดตั้งหน่วยงานผสมจากวิชาชีพต่าง ๆ ดังเช่นในต่างประเทศจะก่อให้เกิด ประโยชน์ในแง่รูปคดีและผู้เชี่ยวชาญ ตลอดจนความเข้าใจในการทำงานของผู้เกี่ยวข้องและ เกิดการตรวจสอบซึ่งกันและกัน และส่งเสริมการประสานงานระหว่างกัน

การนำวิธีการตรวจสอบหน่วยงานและการรายงานการดำเนินการเพื่อให้พบข้อบกพร่องและหาแนวทางในการปรับปรุงการดำเนินการและการจัดสรรทรัพยากรที่เหมาะสมมา ตลอดจนการสนับสนุนการศึกษาวิจัยและพัฒนาจะเป็นแรงกระตุ้นและมีส่วนช่วยในการหา แนวทางในการดำเนินการและการปรับปรุงการดำเนินการอย่างมีประสิทธิภาพของหน่วยงาน ที่เกี่ยวข้อง

ในส่วนขององค์กรกำกับดูแลตนเองดังเช่นตลาดนั้นการบัญญัติให้การฝ่าฝืนกฎเกณฑ์ ขององค์กรกำกับดูแลเป็นความผิด และการกำหนดให้การไม่ปฏิบัติหน้าที่โดยเฉพาะอย่างยิ่ง

ในการดำเนินการแก่ผู้ที่มีพฤติกรรมเป็นการฉ้อโกงดังเช่นในต่างประเทศก็เป็นทางหนึ่งที่จะสร้างความมั่นใจว่าผู้ที่กระทำความผิดจะไม่ได้รับการละเลยจากองค์กรกำกับดูแลตนเอง

มาตรการต่าง ๆ ที่มีการใช้ในต่างประเทศดังกล่าวมาแล้วข้างต้นอาจนำมาปรับใช้แก่ในกรณีของประเทศไทยเพื่อเสริมสร้างระบบกฎหมายเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าให้สามารถบังคับใช้แก่การกระทำที่เป็นการฉ้อโกงซึ่งเป็นอาชญากรรมทางเศรษฐกิจอย่างมีประสิทธิภาพ

อย่างไรก็ตามการบังคับใช้กฎหมายที่จะก่อให้เกิดประโยชน์อย่างสูงสุดที่ประเทศชาติและประชาชนจะเกิดขึ้นได้นั้นต้องประกอบไปด้วยการบังคับใช้ที่ สุจริต ถูกต้อง ชอบธรรม เสมอภาค และมีประสิทธิภาพประกอบกัน และการบังคับใช้กฎหมายให้มีประสิทธิภาพนั้นมีขอบเขตการดำเนินการที่กว้างขวาง จะต้องมีความสะดวกรวดเร็ว ประหยัด ทันสมัย ให้บริการที่สามารถสร้างความประทับใจแก่ประชาชนและสามารถสร้างความเป็นธรรมในสังคมอีกด้วย

6.2 ข้อเสนอแนะ

จากการศึกษาและวิเคราะห์ตัวอย่างกฎหมาย ตลอดจนจากตัวอย่างคดีที่เกิดขึ้น และการดำเนินการในรูปแบบต่าง ๆ และเกี่ยวกับสินค้าชนิดต่าง ๆ ที่เกิดขึ้น โดยนำรูปแบบในต่างประเทศมาวิเคราะห์ว่าหากเกิดคดีรูปแบบดังกล่าว จะเห็นได้ว่ามีปัญหาครอบคลุมในเรื่องการป้องกันและการปราบปรามการกระทำความผิดและมาตรการหรือวิธีการต่อไปนี้เป็นจากตัวอย่างที่เกิดขึ้นในต่างประเทศน่าจะเป็นประโยชน์แก่การดำเนินการเพื่อแก้ไขปัญหาค่าการบังคับใช้กฎหมายในประเทศไทย โดยเฉพาะอย่างยิ่งในส่วนของกฎหมายที่บังคับใช้แก่กรณีการฉ้อโกงเกี่ยวกับการซื้อขายผลิตภัณฑ์ล่วงหน้า โดยแนวทางดังกล่าวครอบคลุมทั้งการดำเนินการในส่วนกฎหมายสารบัญญัติ หน่วยงานที่เกี่ยวข้อง การดำเนินการบังคับใช้กฎหมาย และนโยบายเกี่ยวกับการบังคับใช้กฎหมายดังต่อไปนี้

6.2.1 กฎหมายสารบัญญัติ

(1) ฐานความผิดตามประมวลกฎหมายอาญาที่ควรนำมาใช้แก่การฉ้อโกงเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าในประเทศไทยนั้น ประมวลกฎหมายอาญาซึ่งเป็นกฎหมายพื้นฐานที่เป็นหลักในการดำเนินคดีแก่ผู้กระทำความผิดโดยทั่วไปนั้นมีบทบัญญัติที่นำมาใช้ปรับแก้กรณีที่มีการกระทำความผิดเกิดขึ้นโดยเฉพาะอย่างยิ่งจากรูปแบบที่พบการกระทำความผิดในประเทศไทยนั้นจะเห็นได้ว่าโดยมากผู้กระทำความผิดมักหลอกลวงประชาชนเป็นการทั่วไป ฐานความผิดที่ควรนำมาเป็นพื้นฐานในการดำเนินคดีและลงโทษแก่ประชาชนจึงควรนำเรื่องการฉ้อโกงประชาชนตามมาตรา 343 ประมวลกฎหมายอาญามาใช้บังคับ ซึ่งความผิดตาม

มาตรฐานดังกล่าวไม่ใช่ความผิดต่อส่วนตัวซึ่งยอมความได้ ดังนั้นแม้มีผู้กล่าวโทษเพียงคนเดียว พนักงานเจ้าหน้าที่ก็จะสามารถดำเนินการสืบสวนสอบสวนต่อไปได้ดังกล่าวมาแล้วข้างต้น จะทำให้พนักงานเจ้าหน้าที่สามารถดำเนินการสอบสวนและนำผู้กระทำความผิดมาลงโทษได้ต่อไป ซึ่งหากพนักงานเจ้าหน้าที่พิจารณาเห็นเพียงว่าเป็นความผิดเพียงตามมาตรา 341 คือความต่อส่วนตัวแล้วไม่ดำเนินการสอบสวนเนื่องจากไม่มีตัวผู้เสียหายหรือผู้เสียหายยอมความไปนั้นย่อมเป็นการไม่ถูกต้อง แม้ว่าในทางปฏิบัติอาจมีปัญหาในเรื่องพยานหลักฐานก็ตาม เนื่องจากเรื่องหลักกฎหมายกับความเพียงพอของพยานหลักฐานนั้นเป็นคนละส่วนกัน ผู้เขียนสนับสนุนและเสนอให้นำฐานความผิดเรื่องการฉ้อโกงประชาชนตามมาตรา 343 ประมวลกฎหมายอาญามาใช้เป็นพื้นฐานในการดำเนินคดีแก่ผู้กระทำความผิดในลักษณะดังกล่าวมาแล้วสำหรับกรณีของประเทศไทย

(2) บทนิยามตามพระราชบัญญัติการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้านั้นผูกอยู่กับสินค้าเกษตรที่ซื้อขายในตลาดสินค้าล่วงหน้าแห่งประเทศไทยซึ่งคณะกรรมการกฤษฎีกา กำหนดเท่านั้น ซึ่งจากข้อมูลที่มีอยู่ในปัจจุบันสินค้าพื้นฐานที่คาดว่าจะมีการประกาศให้ซื้อขายได้แก่ ยางพารา มันสำปะหลัง กุ้งกุลาดำ ซึ่งไม่ครอบคลุมชนิดสินค้าที่มีการแอบอ้างในการฉ้อโกง บทบัญญัติในลักษณะดังกล่าวทำให้การแอบอ้างสินค้าชนิดอื่นหลุดรอดไปผู้แอบอ้างสามารถเลี่ยงไปใช้สินค้าอย่างอื่นในการแอบอ้าง เช่น ถั่วแดง ข้าวโพดดังที่เคยมีการหลอกลวงดังที่ผ่านมา

เนื่องจากพระราชบัญญัติดังกล่าวมีวัตถุประสงค์ที่จะบังคับใช้แก่กรณีการซื้อขายล่วงหน้าสินค้าเกษตรเป็นการทั่วไปตามที่ปรากฏในหนังสือที่ นร0601/273 ลงวันที่ 31 มีนาคม พ.ศ. 2541 ของเลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกาที่มีไปถึงกระทรวงพาณิชย์นั้นพระราชบัญญัติดังกล่าวมีความมุ่งหมายเพื่อควบคุมการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้าทั้งระบบ และคณะกรรมการที่ก่อตั้งขึ้นมาเพื่อให้มีอำนาจกำกับกรการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้าโดยรวมทั้งตลาดและธุรกรรม ดังนั้นบทบัญญัติดังกล่าวจึงควรได้รับการแก้ไขให้คุ้มครองประชาชนในส่วนของสินค้าเกษตรอื่นจากการแอบอ้างหรือฉ้อโกงเช่นเดียวกับสินค้าที่มีการประกาศเพื่อครอบคลุมการกระทำความผิดดังที่เคยมีการเกิดขึ้น เช่น สินค้าจำพวกถั่วแดง เป็นต้น

ดังนั้นผู้เขียนเสนอว่าควรมีการแก้ไขพระราชบัญญัติการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้า ให้แยกการบัญญัติความหมายของสินค้าเกษตรกับเรื่องกำหนดกำหนดสินค้าพื้นฐานที่มีการซื้อขายล่วงหน้าออกจากกัน เพื่อให้สินค้าเกษตรที่เป็นเงื่อนไขของความรับผิดตามพระราชบัญญัติการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้านั้นครอบคลุมอย่างกว้างขวางรวมถึงสินค้าที่เคยมีการแอบอ้างในการกระทำความผิด ดังเช่นในกฎหมายของสหรัฐอเมริกา ญี่ปุ่น และประเทศอื่นที่กล่าวมาแล้ว และกำหนดให้คณะกรรมการกฤษฎีกามีอำนาจหน้าที่กำหนดชนิดหรือประเภท

สินค้าที่จะซื้อขายล่วงหน้าอีกชั้นหนึ่ง ซึ่งจะทำให้บทกำหนดนิยามมีความกว้างขวาง และสามารถดำเนินการแก่กรณีที่ผู้กระทำความผิดในลักษณะที่เคยพบในอดีตที่ผ่านมาของประเทศไทย ส่วนสินค้าชนิดใดที่ควรทำการซื้อขายล่วงหน้าจะเป็นเรื่องที่คณะกรรมการกำหนดให้ความเห็นชอบเป็นชนิดเป็นคราว ๆ ตามความเหมาะสมและสภาวะการณ์ด้านต่าง ๆ

(3) การแก้ไขในกรณีที่ยกยอคำไม่ชัดเจนได้ CEA ของสหรัฐที่ให้อำนาจคณะกรรมการออกหลักเกณฑ์ในเรื่องการตีความถ้อยคำต่างๆ ตามกฎหมายเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าได้แก่การให้หน่วยงานที่เกี่ยวข้องมีอำนาจออกประกาศหรือแนวทางในการตีความ ซึ่งจะสร้างความเป็นอันหนึ่งอันเดียวกันและความเข้าใจไปในทางเดียวกันและถูกต้องของหน่วยงานที่เกี่ยวข้องโดยเฉพาะหน่วยงานที่ต้องบังคับใช้กฎหมาย ผู้เขียนเสนอว่าควรมีการสร้างบทบัญญัติเพิ่มเติมในพระราชบัญญัติการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้าให้รัฐมนตรีหรือคณะกรรมการกฤษฎีกามีอำนาจออกประกาศกำหนดความหมายหรือขอบเขตของถ้อยคำที่ไม่ชัดเจนหรือที่เจ้าหน้าที่ซึ่งเกี่ยวข้องมีความเข้าใจแตกต่างกัน ดังเช่นในกรณีของสหรัฐ

(4) ขอบเขตและบทพินัยของกฎหมายควรมีลักษณะที่กว้างขวางและเป็นเทคนิคมากขึ้น รวมทั้งการทำให้เกิดความเที่ยงตรงและแจ่มชัดขอบเขตของกฎหมาย และครอบคลุมชนิดของสินค้า สถานที่ทำการซื้อขาย การใช้สื่อหรือเครื่องมือในการดำเนินการ และครอบคลุมการซื้อขายในต่างประเทศ ซึ่งเป็นปรากฏการณ์ปรกติที่เกิดขึ้นในสภาวะปัจจุบัน เนื่องจากประมวลกฎหมายอาญาของไทยมีข้อจำกัด ในการลงโทษผู้กระทำความผิดในเรื่องขอบเขตหรือสถานที่กระทำความผิดหรือสถานที่อันเป็นแหล่งที่อยู่ของผู้กระทำความผิดกล่าวคือ การซื้อขายล่วงหน้า และการข้อโกงที่เกิดขึ้นอาจเกิดขึ้นในลักษณะที่มีความแตกต่างในด้านสัญชาติหรือสถานที่ตั้งระหว่างผู้ประกอบการธุรกิจ (country of trader) ตลาดที่ทำการซื้อขาย (exchange host) และประเทศของลูกค้า (Client's country) ถึงแม้ว่าพระราชบัญญัติการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้า และร่างพระราชบัญญัติซื้อขายล่วงหน้าจะมีบทบัญญัติเป็นการจำกัดการดำเนินการเป็นการทั่วไป อย่างไรก็ตามเนื่องจากการติดต่อสื่อสารผ่านเทคโนโลยีสามารถทำได้สะดวก รวดเร็ว การคุ้มครองผู้อยู่อาศัยในประเทศไทยจากผู้กระทำความผิดที่อยู่ในต่างประเทศโดยใช้สื่อที่สามารถเข้าถึงในเมืองไทยเป็นสิ่งที่ควรได้รับการรองรับ เนื่องจากการกระทำความผิดฐานข้อโกงนั้นไม่อยู่ในบัญชีท้ายประมวลกฎหมายอาญา ถึงแม้ว่ามาตรา 5 ประมวลกฎหมายอาญาจะกำหนดให้ความผิดใดที่การกระทำแม้แต่ส่วนหนึ่งส่วนใดได้กระทำในราชอาณาจักรก็ดี ผลแห่งการกระทำเกิดในราชอาณาจักรโดยผู้กระทำประสงค์ให้ผลนั้นเกิดในราชอาณาจักร หรือโดยลักษณะแห่งการกระทำผลที่เกิดขึ้นควรเกิดในราชอาณาจักร หรือย่อมจะสังเกตเห็นได้ว่าผลนั้นจะเกิดในราชอาณาจักรก็ดี ให้ถือว่าความผิดนั้นได้กระทำในราช

อาณาจักร และ ในกรณีการเตรียมการ หรือพยายามกระทำการใด ซึ่งกฎหมายบัญญัติเป็นความผิด แม้การกระทำนั้นจะได้กระทำนอกราชอาณาจักร ถ้าหากการกระทำนั้นจะได้กระทำตลอดไปจนถึงขั้นความผิดสำเร็จ ผลจะเกิดขึ้นในราชอาณาจักร ให้ถือว่าการเตรียมการหรือพยายามกระทำความผิดนั้นได้กระทำในราชอาณาจักรก็ตาม ผลของความผิดสำเร็จตามมาตรา 341 และ 343 คือผู้กระทำความผิดได้รับประโยชน์นั้นโดยสภาพแห่งธุรกรรมแล้วย่อมได้รับในต่างประเทศ โดยไม่ต้องเข้ามาในราชอาณาจักร

นอกจากนี้ความผิดฐานฉ้อโกงนั้นไม่ใช่ความผิดที่ผู้ใดกระทำต่อไปนอกราชอาณาจักรต้องรับโทษในราชอาณาจักรตามมาตรา 7 ประมวลกฎหมายอาญา ดังนั้นหากจะให้รับโทษตามกฎหมายต้องเป็นกรณีที่ ผู้กระทำความผิดนั้นเป็นคนไทย และรัฐบาลแห่งประเทศที่ความผิดได้เกิดขึ้น หรือผู้เสียหายได้ร้องขอให้ลงโทษ หรือ ผู้กระทำความผิดนั้นเป็นคนต่างด้าว และรัฐบาลไทยหรือคนไทยเป็นผู้เสียหาย และผู้เสียหายได้ร้องขอให้ลงโทษ ตามมาตรา 8 (10) ประมวลกฎหมายอาญาเท่านั้น ดังนั้นควรมีการแก้ไขเพิ่มเติมกฎหมายโดยครอบคลุมกรณีที่มีการแอบอ้างหรือการดำเนินการกับผู้กระทำความผิดในต่างประเทศให้มีความรับผิดชอบ และสามารถรับโทษในประเทศไทยได้ แม้ผู้เสียหายไม่ใช่คนไทยหรือรัฐบาลไทย รวมทั้งให้ผู้เสียหายที่อยู่ในประเทศไทยแต่ไม่ใช่คนไทยโดยสัญชาติได้รับความคุ้มครอง ดังนั้นการบัญญัติกฎหมายให้ผู้กระทำความผิดที่เกี่ยวข้องนอกราชอาณาจักร (extritorial Jurisdiction) จึงมีการนำมาบัญญัติไว้ ดังเช่นในกฎหมายของสิงคโปร์และอังกฤษ ผู้เขียนจึงเสนอให้เพิ่มเติมบทบัญญัติของพระราชบัญญัติการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้าให้การกระทำความผิดนอกราชอาณาจักรดังกล่าวอาจเพิ่มเติมโดยเพิ่มฐานความผิดในประมวลกฎหมายอาญา หรือกำหนดเพิ่มเติมเป็นการแก้ไขพระราชบัญญัติการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้าเพื่อเพิ่มความสามารถในการบังคับใช้กฎหมายและการคุ้มครองประชาชนมากขึ้น

(5) การกำหนดฐานความผิดในลักษณะต่อไปนี้จะส่งผลเป็นให้การดำเนินการและการใช้ดุลพินิจของเจ้าหน้าที่ในการบังคับใช้กฎหมายเป็นไปโดยสะดวกและลดภาระในการดำเนินการตลอดจนพิสูจน์มากขึ้น ในความผิดเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าโดยเฉพาะอย่างยิ่งในเรื่องการปั่นตลาดและการพยายามฉ้อโกงตาม CEA ของสหรัฐ สิงคโปร์ การแบ่งแยกระหว่างการกระทำความผิดสำเร็จและการพยายามค่อนข้างยาก การกำหนดให้การพยายามกระทำความผิดและต้องรับผิดเช่นเดียวกับการกระทำความผิดสำเร็จดังเช่นในกรณีของกฎหมายมาเลเซียซึ่งช่วยทำให้เจ้าพนักงานสามารถดำเนินการบังคับใช้กฎหมายแก่ผู้กระทำความผิดทันทีโดยไม่ต้องรอให้เกิดความเสียหายขึ้นก่อน

ในกรณีที่บุคคลหลายคนร่วมกับกระทำความผิด การนำสืบถึงการสมคบกันหรือที่เจตนา ร่วมกันกระทำความผิด ตลอดจนการเชื่อมโยงบุคคลต่าง ๆ กับการกระทำนั้นค่อนข้างยาก นอกจากนี้ลำพังการรับผิดในฐานะตัวการ ผู้ใช้ ผู้สนับสนุนตามประมวลกฎหมายอาญานั้นก็มี ข้อจำกัด ทั้งในแง่สถานที่ การลงมือกระทำ และเวลาในการดำเนินการ การเพิ่มเติมฐานความ ผิดให้ผู้กระทำความผิดต้องรับผิดในกรณีที่สมคบกันดังเช่นตามร่างพระราชบัญญัติสัญญาซื้อขายล่วงหน้าในเรื่องการปั่นตลาดนั้นน่าจะก่อให้เกิดประโยชน์ในการดำเนินคดี และเชื่อมโยงผู้ กระทำความผิด หากมีการกำหนดให้การกระทำในลักษณะที่มีเป็นการสมคบกับบุคคลในการ กระทำความผิดต้องรับผิดจะช่วยให้สามารถนำผู้กระทำความผิดมาลงโทษมากขึ้น จึงเสนอให้ แก้ไขประมวลกฎหมายอาญาให้ผู้สมคบกับผู้อื่นต้องรับโทษดังเช่นตามกฎหมายอาญาของ สหรัฐและอังกฤษ หรือแก้ไขเพิ่มเติมพระราชบัญญัติการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้าให้ กำหนดให้การสมคบกับผู้อื่นกระทำความผิดนั้นต้องรับโทษดังเช่นตามร่างพระราชบัญญัติ สัญญาซื้อขายล่วงหน้า ในเรื่องการปั่นตลาดตามกฎหมายญี่ปุ่น ในเรื่องความผิดเกี่ยวกับ เอกสารของมาเลย์เซีย และสิงคโปร์ การใช้ตลาดโดยมิชอบของอังกฤษ

นอกจากนี้ตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาไทยภาระหน้าที่ในการ พิสูจน์ในคดีอาญานั้นตกแก่โจทก์ที่จะต้องพิสูจน์ว่ามีการกระทำความผิดเกิดขึ้นโดยจำเลย เป็นผู้กระทำความผิด โดยปราศจากสงสัย ซึ่งโดยมากการพิสูจน์ให้เห็นถึงเจตนาหรือสภาพ บางประการนั้นการพิสูจน์กระทำยาก โดยเฉพาะในเรื่องเจตนาและในกรณีที่พยานหลักฐาน ส่วนมากอยู่ในความครอบครองของจำเลย ทำให้เกิดปัญหาในเรื่องความน่าเชื่อถือ และจำเลย หลุดรอดจากการลงโทษไปได้ การกำหนดบทสันนิษฐานที่อภัยการมีภาระการพิสูจน์เพียงให้ เข้าเงื่อนไขของข้อสันนิษฐานนั้นจึงเป็นการลดภาระหน้าที่ของเจ้าพนักงานทั้งในแง่การหา พยานหลักฐานและการพิสูจน์ข้อเท็จจริง และทำให้การดำเนินการบังคับใช้กฎหมายสามารถ ประสบความสำเร็จมากขึ้นและประหยัดค่าใช้จ่าย ดังเช่นตามกฎหมายสิงคโปร์ที่กำหนด สันนิษฐานในเรื่องเจตนาหากสมารถพิสูจน์ได้ว่ามีการกระทำตามเงื่อนไขที่กำหนด

ดังนั้นผู้เขียนจึงเสนอให้แก้ไขเพิ่มเติมกฎหมายที่มีอยู่ในส่วนของการกำหนดสภาพการ กระทำความผิดที่ต้องรับโทษโดยกำหนดให้การพยายามกระทำความผิดต้องรับโทษเสมือนใน กรณีที่กระทำความผิดสำเร็จ กำหนดให้การสมคบเป็นการกระทำความผิด และเพิ่มเติมบท สันนิษฐานเพื่อผลักภาระการพิสูจน์ไปให้จำเลยในทำนองเดียวกับกฎหมายของประเทศ ดังกล่าวมาแล้วข้างต้น

(4) มาตรการคุ้มครองสังคม

การนำบทบัญญัติที่กำหนดให้ผู้ประกอบธุรกิจที่กระทำความผิดทางอาญาแล้วเข้าไปเกี่ยวข้องกับกิจการดำเนินธุรกิจช่วงระยะเวลาที่ต้องห้ามต้องรับโทษอีกฐานหนึ่ง และกำหนดให้ผู้รู้ถึงการดังกล่าวแล้วยังช่วยเหลือหรือร่วมมือโดยแสดงออกแทนเพื่อให้บุคคลเช่นว่านั้นเข้ายุ่งเกี่ยวกับธุรกิจดังเช่น Company Director Disqualification Act ของอังกฤษโดยบัญญัติเป็นกฎหมายที่ใช้ทั่วไป ผู้เขียนเสนอให้แก้ไขกฎหมายเฉพาะเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าโดยเพิ่มเติมบทบัญญัติเป็นการเพิ่มเติมเป็นจากบทกำหนดคุณสมบัติของผู้ประกอบธุรกิจหรือกรรมการโดยกำหนดโทษอาญาแก่ผู้ช่วยเหลือให้ผู้เคยกระทำความผิดในการเข้าไปเกี่ยวข้องกับธุรกิจที่ตนใช้เป็นช่องทางในการกระทำความผิด เพื่อข่มขู่ผู้ที่กระทำความผิดและคุ้มครองสังคมโดยลดโอกาสการเข้ามาทำความผิดซ้ำ และป้องกันการที่บุคคลอื่นช่วยเหลือให้บุคคลผู้มีแนวโน้มว่าจะกระทำความผิดซ้ำมีช่องทางในการทำความผิดในอนาคต และนำวิธีการเพื่อความปลอดภัยมาใช้

6.2.2 องค์การที่เกี่ยวข้องกับการบังคับใช้กฎหมาย

(1) ในเรื่อง เขตอำนาจ

กรณีที่มีการทับซ้อนกันซึ่งเขตอำนาจ หรือมีความเกี่ยวโยงกันดังเช่นของกองทุนซื้อขายล่วงหน้าที่ต้องอยู่ใต้การกำกับดูแลของคณะกรรมการกสล. และ กสท. ผู้เขียนเสนอว่าควรมีบทบัญญัติเพิ่มเติมพระราชบัญญัติการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้าหรือแนวทางปฏิบัติในลักษณะเป็นกฎหมายลูกซึ่งกำหนดว่า เมื่อมีการดำเนินการโดยหน่วยงานใดหน่วยงานหนึ่งต่อผู้เกี่ยวข้อง ต้องมีการแจ้งให้หน่วยงานอื่นที่เกี่ยวข้องทราบ โดยให้บัญญัติเป็นหน้าที่ของเจ้าพนักงานที่เกี่ยวข้องที่จะต้องดำเนินการแจ้งดังกล่าว

นอกจากนี้ในการออกกฎเกณฑ์อาจออกกฎเกณฑ์หรือทำคำสั่งร่วมกันดังเช่นกรณีของการออกกฎเกณฑ์ร่วมกัน (joint order) ของ CFTC กับ SEC จะทำให้กฎเกณฑ์นั้นมีรูปแบบรวมกันและไม่กระจัดกระจาย ผู้เขียนจึงเสนอให้หน่วยงานต่าง ๆ ออกกฎเกณฑ์ร่วมกันดังเช่นในกรณีของ CFTC และ SEC ในสหรัฐอเมริกา

(2) เพื่อลดปัญหาการขาดความรู้ความชำนาญ และความต่อเนื่องในการดำเนินการในส่วนนี้รวมถึงเรื่องการจัดอบรมบุคลากรและจัดตั้งหน่วยงานที่มีความรู้ความชำนาญเฉพาะด้านที่ดำรงตำแหน่งอย่างต่อเนื่อง ลดการหมุนเวียนพนักงานที่เกี่ยวข้องกับการกระทำความผิดบางลักษณะที่ต้องอาศัยความรู้ความเชี่ยวชาญในการดำเนินการ การใช้คณะทำงานประสานงานของหน่วยงานที่เกี่ยวข้องความร่วมมือระหว่างองค์กรต่าง ๆ ดังเช่นการสร้างคณะทำงานร่วมสหวิชาชีพรวมทั้งนักกฎหมาย ตำรวจ และอัยการ นักบัญชี นักการ

เงินต่าง ๆ น่าจะสร้างความเข้าใจและความสามารถในการบังคับใช้กฎหมายมาก ซึ่งกรมสอบสวนคดีพิเศษกระทรวงยุติธรรมที่จัดตั้งขึ้นตามกฎหมายกระทรวงแบ่งส่วนราชการกระทรวงยุติธรรม พ.ศ. 2545 นั้นมีความเหมาะสมที่จะมีอำนาจในการดำเนินคดีข้อโกงที่เกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้า

อย่างไรก็ตามพระราชบัญญัติการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้าไม่อยู่ในกฎหมายตามบัญญัติที่ร่างพระราชบัญญัติกรมสอบสวนคดีพิเศษ แม้ว่ากรมสอบสวนคดีพิเศษจะมีอำนาจดำเนินการตามอนุมาตรา 2 ของมาตรา 28 ก็ตามดังนั้นก็สมควรให้มีการเพิ่มเติมพระราชบัญญัติการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้าเข้าไปในบัญญัติที่ร่างพระราชบัญญัติกรมสอบสวนคดีพิเศษ เพื่อให้หน่วยงานดังกล่าวสามารถมีอำนาจดำเนินการสอบสวนคดีข้อโกงเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าอย่างชัดเจนต่อไป

(3) องค์การที่เกี่ยวกับกระบวนการบังคับใช้กฎหมายนั้นควรมีการตรวจสอบทั้งภายในและภายนอก รวมทั้งมีการรายงานและประเมินผลงานจากการดำเนินการด้านการป้องกันการค้นพบปัญหาที่เกิดขึ้น นอกจากนี้การตรวจสอบยังช่วยในหาสร้างแนวทางปรับปรุงการดำเนินการ และการบริหารการทำงานให้มีประสิทธิภาพมากขึ้น นอกเหนือจากการถ่วงดุลตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาแล้ว ดังนั้นจึงควรมีการบัญญัติกฎหมายเพิ่มเติมให้มีการตรวจสอบและรายงานต่อหน่วยงานภายนอกเป็นระยะและเป็นประจำดังเช่นกรณีของต่างประเทศ

6.2.3 การบังคับใช้กฎหมาย

(1) การค้นพบการกระทำความผิด

ผู้เขียนเสนอให้นำมาตรการเพิ่มเติมเช่นการวางสายสืบซึ่งเป็นการมอบหมายให้เจ้าหน้าที่ตำรวจออกทำงานเพื่อช่วยพนักงานสอบสวนในการแสวงหารายละเอียดของพยานหลักฐานก่อนมีการจับกุมผู้ต้องหาซึ่งการใช้สายสืบนั้นได้เป็นวิธีการหนึ่งที่น่ามาใช้ในการดำเนินคดีที่สำคัญในประเทศไทยอยู่แล้วในความผิดบางฐาน นอกจากนี้ควรมีการจัดหน่วยงานที่ทำหน้าที่ตรวจสอบการดำเนินการทางสื่อต่าง ๆ โดยเฉพาะอย่างยิ่งที่มีการเข้าถึงโดยประชาชนได้ง่ายและมีเครื่องมือตรวจสอบหรือควบคุมแหล่งที่มายาก ดังเช่นทางหนังสือพิมพ์และสื่ออิเล็กทรอนิกส์

(2) อำนาจหน้าที่ในการสอบสวน

หน่วยงานสามารถดำเนินคดีได้โดยตรงรวมทั้งให้อำนาจในการออกหมาย เพิ่มเติมอำนาจหน้าที่ในการเตือนและประชาสัมพันธ์แก่ประชาชน ตลอดจนเผยแพร่ข้อมูล รูปถ่าย

ข้อกล่าวหา เพื่อประโยชน์ในการได้เบาะแสและเอาตัวผู้กระทำความผิดมาลงโทษและเพื่อความรู้อันแก่ประชาชน

นอกจากนี้การกำหนดให้พนักงานอัยการมีอำนาจหน้าที่ร่วมในการสอบสวนจะช่วยลดปัญหาทิศทางการดำเนินคดีหรือรูปคดี และลดปัญหาในเรื่องระยะเวลาฟ้องคดี ซึ่งทำให้คดีสามารถเข้าสู่ระบบการพิจารณาได้อย่างมีประสิทธิภาพมากขึ้น ดังนั้นผู้เขียนเสนอให้แก้ไขประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาในทำนองเดีวดับกรณีที่เกิดเป็นพยานใน ส่วนที่ให้พนักงานอัยการมีอำนาจในการสอบสวนในคดีที่เป็นเรื่องอาชญากรรมทางเศรษฐกิจ หรือรวมทั้งคดีฉ้อโกงเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้า ซึ่งจะทำให้ประหยัดเวลาและลดปัญหาเกี่ยวกับทิศทางการดำเนินคดีและคดีขาดอายุความเป็นต้น

(3) การรวบรวมพยานหลักฐาน

การดำเนินมาตรการบังคับใช้กฎหมายในกระบวนการยุติธรรมทางอาญานั้นมีความเชื่อมโยงกัน การที่มีปัญหาหรือข้อบกพร่องในการดำเนินการตอนใดสามารถส่งผลกระทบต่อ การดำเนินการอื่น และประสิทธิภาพของการบังคับใช้กฎหมาย ประมวลกฎหมายวิธีพิจารณา ความอาญามาตรา 98 ให้อำนาจเจ้าพนักงานในการรวบรวมพยานหลักฐานโดยการค้นในที่ รโหรือนั้น เพื่อหาตัวคนหรือสิ่งโดยไม่จำกัดสิ่ง เจ้าพนักงานผู้ค้นมีอำนาจยึดสิ่งของใด ๆ ซึ่ง น่าจะใช้เป็นพยานหลักฐานเพื่อเป็นประโยชน์หรือยันผู้ต้องหาหรือจำเลย เจ้าพนักงานซึ่งทำ การค้นมีอำนาจจับบุคคลหรือสิ่งของอื่นในที่ค้นนั้นได้ เมื่อมีหมายอีกต่างหาก หรือในกรณี ความผิดซึ่งหน้า ในบางกรณีการกระทำความผิดนั้นอยู่ในรูปสื่ออิเล็กทรอนิกส์ที่ต้องอาศัย ความสามารถในการเข้าถึง แต่กฎหมายอาญาหรือกฎหมายเฉพาะในเรื่องการซื้อขายล่วงหน้า ของไทยมิได้บัญญัติให้เจ้าพนักงานมีสิทธิเข้าใช้โปรแกรมคอมพิวเตอร์หรือสื่ออื่นที่เกี่ยวข้อง กับการกระทำความผิดที่อยู่ในรูปสื่ออิเล็กทรอนิกส์ที่เป็นหลักฐานในการกระทำความผิด ดัง นั้นจึงผู้เขียนเสนอให้มีบทบัญญัติเพิ่มเติมอำนาจให้เจ้าพนักงานมีอำนาจเข้าใช้เครื่องมือหรือ สื่อของผู้กระทำความผิดหรือบุคคลอื่นเพื่อตรวจพบและรวบรวมพยานหลักฐานในการกระทำความ ผิดเป็นการเพิ่มเติมดังเช่นกรณีของสหรัฐ

(4) การเผยแพร่ข้อมูล หมายอาญาและ การให้ความรู้แก่ประชาชน

ควรมีการบัญญัติกฎหมายเพิ่มในลักษณะที่ให้อำนาจเจ้าพนักงานในการเปิดเผยข้อมูล เกี่ยวกับขบวนการกระทำความผิด ข้อกล่าวหา ฐานความผิด ตลอดจนพฤติการณ์ และเผยแพร่รูป ถ่ายและรายละเอียดของผู้ต้องสงสัยว่ามีการกระทำความผิดดังเช่นในกรณีของสหรัฐซึ่งจะมี ส่วนช่วยในด้านการพบตัวผู้กระทำความผิด การได้มาซึ่งพยานหลักฐานและในการให้ความรู้

แก่ประชาชน และทำให้ประชาชนสามารถป้องกันการกระทำผิด และใช้ความระมัดระวังตลอดจนสามารถตรวจพบการกระทำผิดได้ และในกรณีที่มีความผิดเกิดขึ้นเมื่อได้รับความเสียหายก็สามารถเข้าใจถึงกระบวนการและดำเนินการเพื่อให้บังคับใช้กฎหมายแก่ผู้กระทำผิดได้อย่างถูกต้องเหมาะสมและทันต่อเหตุการณ์ ดังนั้นผู้เขียนเสนอให้แก้ไขเพิ่มเติมอำนาจหน้าที่ของเจ้าพนักงานเพื่อให้มีอำนาจเปิดเผยรายละเอียดดังกล่าวโดยต้องแสดงสถานะของคดีว่าอยู่ในฐานะผู้ต้องสงสัย และแสดงผลการดำเนินคดีทางสื่อเดียวกันในทำนองเดียวกับกรณีของ CFTC ในสหรัฐที่มีบทบัญญัติ Commodity Exchange Act บัญญัติให้อำนาจเพื่อเพิ่มประสิทธิภาพในการดำเนินคดีต่อไป

(5) อื่น ๆ

การดำเนินการบังคับใช้กฎหมายนั้นต้องการข้อมูลที่ดี ทันแก่เวลาและสภาพการณ์ และหน่วยงานที่เกี่ยวข้องสามารถเข้าถึงข้อมูลเช่นว่านั้นได้ การเชื่อมโยงข้อมูลของหน่วยงานต่าง ๆ และการจัดเก็บข้อมูลอย่างเป็นระบบและสามารถตรวจสอบได้ง่ายย่อมทำให้มีแหล่งข้อมูลที่เชื่อถือได้มากขึ้น และผู้เกี่ยวข้องสามารถปฏิบัติหน้าที่ด้วยความรวดเร็ว และมีประสิทธิภาพมากขึ้น นอกจากนี้การค้นคว้าวิจัยเป็นที่มาที่สำคัญของกฎหมายประการหนึ่ง ซึ่งก่อให้เกิดข้อมูลและแนวความคิดในการนำไปปรับปรุงการดำเนินการให้มีประสิทธิภาพ

นอกจากนี้กฎหมายเกี่ยวกับเรื่องการซื้อขายล่วงหน้าเป็นกฎหมายเกี่ยวกับภาคเอกชนที่มีความเปลี่ยนแปลงสูง กฎหมายที่เกี่ยวข้องจึงควรมีความยืดหยุ่นและอาจต้องมีการปรับปรุงแก้ไขอยู่เสมอ เพื่อให้ครอบคลุมพฤติกรรมที่เปลี่ยนไป ดังเช่นในสหรัฐมีการแก้ไขเพิ่มเติมโดยมี Futures Modernization Act ในค.ศ. 2000 ซึ่งเน้นไปในเรื่องเกี่ยวกับการซื้อขายอนุพันธ์ทางการเงิน และการดำเนินการร่วมระหว่าง CFTC กับ SEC ของสหรัฐ สิงคโปร์ที่แก้ไขเพิ่มเติม Commodity Futures Act โดยบทแก้ไขในค.ศ. 2001 และ Financial Services Act 2000 ของอังกฤษ เป็นต้น ดังนั้นการเตรียมความพร้อมที่จะดำเนินการและปรับตัวเข้ากับ ความเปลี่ยนแปลงทั้งในแง่ของกฎหมายและหน่วยงานมีความสำคัญ