

บทที่ 4

องค์กรในกระบวนการที่เกี่ยวข้องกับการบังคับใช้กฎหมาย

นอกจากการจะบังคับใช้กฎหมายต้องประกอบไปด้วยตัวบทกฎหมายที่กำหนดให้ การกระทำอันไม่พึงประสงค์นั้นเป็นความผิดและกำหนดโทษทางอาญาไว้แล้ว จะต้อง มีองค์กรและกฎหมายเกี่ยวกับการจัดการขององค์กรและหน่วยงานที่ทำหน้าที่เป็นผู้บังคับใช้กฎหมายด้วย เพื่อให้กระบวนการยุติธรรมทางอาญาเป็นกระบวนการที่ทำหน้าที่ในการบังคับใช้กฎหมายภายใต้ตามวัตถุประสงค์ต่าง ๆ

กระบวนการยุติธรรมจึงประกอบไปด้วยหน่วยงานตั้งแต่การพบการกระทำผิด การนำตัวผู้กระทำความผิดเข้าสู่กระบวนการพิจารณา การตัดสินและการลงโทษ จึงต้องมีองค์กร และกฎหมายเกี่ยวกับการจัดการขององค์กรและหน่วยงานที่ทำหน้าที่เป็นผู้บังคับใช้กฎหมาย ด้วยซึ่งแต่ละหน่วยงานมีภาระหน้าที่และความรับผิดชอบต่อเนื่องเป็นกระบวนการและแตกต่างกันออกไป

อย่างไรก็ตามการบังคับใช้กฎหมายและมาตรการที่ใช้ในการบังคับนั้นเป็นสิ่งที่อาจมี ผลกระทบกระเทือนต่อสิทธิและเสรีภาพของประชาชน จึงมีบทบัญญัติบางประการที่มีผลใน ทางจำกัดขอบเขตในการใช้อำนาจของพนักงานเจ้าหน้าที่ผู้เกี่ยวข้องและให้ประกันสิทธิแก่ ประชาชน

หน่วยงานและองค์กรที่เกี่ยวข้องกับกระบวนการยุติธรรมต่าง ๆ มีภาระหน้าที่และบทบาทที่แตกต่างกันออกไป และมีแนวคิดพื้นฐานที่นำไปสู่นโยบายในการใช้กฎหมายที่อาจมีความแตกต่างกัน ดังนั้นในบทนี้จะศึกษาถึงองค์กรหรือหน่วยงานที่ทำหน้าที่การบังคับใช้กฎหมายอาญา โดยเฉพาะอย่างยิ่งหน่วยงานตามกฎหมายเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าและ ในชั้นตำรวจที่มีบทบาทเป็นประตุหรือเป็นผู้ก่อตั้งกระบวนการนำผู้กระทำความผิดเข้าสู่กระบวนการยุติธรรมทางอาญาและอัยการในกระบวนการก่อนการพิจารณาคดี

ทั้งนี้การเข้าใจถึงแนวความคิดที่เป็นวัตถุประสงค์ของการบังคับใช้กฎหมายและแนวคิดที่มีอิทธิพลต่อการบังคับใช้กฎหมายดังกล่าวต่อไปนี้เป็นสิ่งที่จะช่วยให้เข้าใจกระบวนการและชี้ให้เห็นความมีประสิทธิภาพและข้อจำกัดของการบังคับใช้กฎหมาย

4.1 แนวคิดพื้นฐานเกี่ยวกับกระบวนการยุติธรรมทางอาญา

กระบวนการยุติธรรมทางอาญาประกอบด้วยหน่วยงานนับแต่นิติบัญญัติจนกระทั่งหน่วยงานที่พบและดำเนินการสืบสวนสอบสวนการกระทำผิด จนกระทั่งหน่วยงานที่ทำหน้าที่บังคับตั้งแต่ชั้นเจ้าพนักงาน ตำรวจ อัยการศาลและราชทัณฑ์

4.1.1 แนวความคิดพื้นฐานที่เป็นวัตถุประสงค์ของกฎหมายอาญา

กระบวนการยุติธรรมทางอาญานั้นมีแนวคิดที่เป็นพื้นฐานที่เป็นเป้าหมายของกระบวนการที่สำคัญดังต่อไปนี้

- ก. การตัดโอกาสหรือทำให้ไม่สามารถกระทำผิดต่อไป (restrain or incapacitation)
- ข. เพื่อข่มขู่บุคคลผู้กระทำความผิด เพื่อลดพฤติกรรมที่เป็นการกระทำผิด individual or (specific deterrence)
- ค. สร้างการข่มขู่ต่อส่วนรวม การที่บุคคลถูกบังคับใช้มาตรการทางอาญาจะทำให้มีผลในแง่ลดการกระทำที่น่าจะเกิดขึ้นจากบุคคลอื่น ๆ (general deterrence)
- ง. การแก้ไขฟื้นฟูผู้กระทำผิด (reform or rehabilitation) เนื่องจากการลงโทษหรือกระบวนการที่กระทำต่อผู้กระทำความผิดถือเป็นการปฏิบัติและรักษาผู้กระทำผิดได้
- จ. การตอกย้ำยืนยันศีลธรรมและค่านิยมที่ถูกต้องซึ่งถูกทำลายไปโดยการกระทำของผู้กระทำความผิด (moral affirmation or symbolism)
- ฉ. การแก้แค้นทดแทน (retribution)
- ช. การเยียวยาความเสียหาย (restitution)

การบรรลุเป้าหมายดังกล่าวนอกจากจะต้องอาศัยกฎหมายสารบัญญัติแล้วจะต้องอาศัยนิติวิธีและองค์กรต่าง ๆ เป็นผู้ใช้มาตรการเพื่อบรรลุวัตถุประสงค์ดังกล่าวโดยหน่วยงาน

ต่าง ๆ อาจกระทบกระเทือนต่อสิทธิและเสรีภาพของประชาชน จึงมีการสร้างกระบวนการหรือนิติวิธีและองค์กรที่เกี่ยวข้องกับการบังคับใช้กฎหมายขึ้นเพื่อคุ้มครองประชาชนและเพื่อให้การดำเนินการเป็นไปอย่างมีประสิทธิภาพและสมดุล ซึ่งมีแนวคิดที่เกี่ยวข้องและมีอิทธิพลในทางที่ก่อให้เกิดข้อจำกัดในการใช้อำนาจของหน่วยงานต่าง ๆ ตามในการบังคับใช้กฎหมายอาญาดังนี้ เฉพาะดังต่อไปนี้

4.1.2 แนวคิดที่มีผลก่อให้เกิดการข้อจำกัดอำนาจในการใช้กฎหมายอาญา

แนวคิดสำคัญที่มีผลก่อให้เกิดการข้อจำกัดอำนาจรัฐในการใช้กฎหมายอาญา ได้แก่ หลักสิทธิมนุษยชนหรือมนุษยธรรม ตามที่ปรากฏในในบทบัญญัติของปฏิญญาสากลว่าด้วยสิทธิมนุษยชน หลักทางด้านอาชญาวิทยาและปรัชญา ซึ่งมีหลักการที่สำคัญและเกี่ยวข้องตามที่ปรากฏดังนี้

ก. ปฏิญญาสากลว่าด้วยสิทธิมนุษยชน

บทบัญญัติของปฏิญญาสากลว่าด้วยสิทธิมนุษยชนที่สำคัญที่เกี่ยวข้องและมีอิทธิพลต่อการดำเนินกระบวนการยุติธรรมอาญาดังนี้

“ข้อ 5 บุคคลใดจะถูกทรมานหรือได้รับผลของการปฏิบัติหรือการลงโทษที่โหดร้ายผิดมนุษยธรรมหรือต่ำช้ามิได้”

“ข้อ 9 บุคคลใดจะถูกจับกุม คุมขัง หรือเนรเทศไปต่างถิ่นโดยพลการไม่ได้”

“ข้อ 11 ทุกคนที่ถูกกล่าวหาว่ากระทำความผิดทางอาญามีสิทธิที่จะได้รับการสันนิษฐานไว้ก่อนว่าบริสุทธิ์จนกว่าจะพิสูจน์ได้ว่ามีความผิดตามกฎหมายในการพิจารณาที่เปิดเผย ซึ่งตนได้รับหลักประกันบรรดาที่จำเป็นสำหรับการต่อสู้คดี และ จะถือว่าบุคคลใด ๆ มีความผิดทางอาญาเนื่องด้วยการกระทำหรือการละเว้นใด ๆ อันมิได้จัดเป็นความผิดทางอาญาตามกฎหมายแห่งชาติ หรือกฎหมายระหว่างประเทศในขณะที่ได้กระทำไม่ได้ และจะลงโทษให้หนักไปกว่าโทษที่ใช้อยู่ในขณะที่กระทำความผิดนั้นไม่ได้”

ข . หลักทางวิชาการทางด้านอาชญาวิทยา ทัณฑวิทยาและ การบริหารกระบวนการยุติธรรมทางอาญา

หลักการด้านอาชญาวิทยา ทัณฑวิทยา การบริหารกระบวนการยุติธรรมทางอาญาบางประการที่เน้นการปฏิบัติต่อผู้กระทำความผิดอย่างมีมนุษยธรรม และมุ่งให้การลงโทษเป็นการแก้ไขจิตใจผู้กระทำความผิด หรือชดเชวนิสัยใจคอ (rehabilitation)

ค. หลักปรัชญา

ทฤษฎีที่สำคัญที่กำหนดเกี่ยวกับขอบเขตของการใช้อำนาจของรัฐในทางอาญาที่สำคัญคือ แนวความคิดของ Jeremy Bentham ที่ว่าการแสดงออกซึ่งความมีมนุษยธรรมในสังคมอารยะนั้น ไม่ควรจำกัดขอบเขตอย่างแคบเพียงแก่เด็กหรือสัตว์เลี้ยง แต่ควรครอบคลุมไปถึงอาชญากรด้วย

อิทธิพลจากแนวความคิดดังกล่าวนี้เป็นที่มาของบทบัญญัติที่รับรองและให้ประกันสิทธิของประชาชนทั้งตามรัฐธรรมนูญและประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญา และก่อให้เกิดข้อจำกัดตามรัฐธรรมนูญ ซึ่งรวมถึงสิทธิในการไม่ให้เกิดการเป็นปฏิปักษ์ต่อตนเอง เสรีภาพสิทธิในร่างกายและเคหสถานและสิทธิในเรื่องข้อสันนิษฐานว่าบริสุทธิ์ ซึ่งส่งผลต่อการดำเนินการของเจ้าพนักงานทั้งในส่วนของ การค้นหาหลักฐานและการดำเนินการต่าง ๆ โดยเฉพาะอย่างยิ่งการจำกัดการดำเนินการเพื่อให้บรรลุวัตถุประสงค์ในการดำเนินมาตรการต่าง ๆ เพื่อบังคับใช้กฎหมาย ดังจะเห็นได้จากบทบัญญัติรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พ.ศ. 2540 ซึ่งมาตรา 31 วรรคสองที่ว่า “การจับ คุมขัง ตรวจค้นตัวบุคคล หรือการกระทำใดอันกระทบต่อสิทธิ และเสรีภาพตามวรรคหนึ่ง จะกระทำมิได้ เว้นแต่โดยอาศัยอำนาจตามบทบัญญัติแห่งกฎหมาย” มาตรา 33 ที่กำหนดว่า “ในคดีอาญาซึ่งกำหนดว่าในคดีอาญา ต้องสันนิษฐานไว้ก่อนว่าผู้ต้องหาหรือจำเลยไม่มีความผิด” ซึ่งวรรคท้ายของมาตราเดียวกันกับบัญญัติว่า “ก่อนมีคำพิพากษาอันถึงที่สุดแสดงว่าบุคคลใดได้กระทำความผิดจะปฏิบัติต่อบุคคลนั้นเสมือนเป็นผู้กระทำความผิดมิได้” และมาตรา 35 ซึ่งบัญญัติรับรองว่า “บุคคลย่อมมีเสรีภาพในเคหสถาน และการเข้าไปในเคหสถานโดยปราศจากความยินยอมของผู้ครอบครอง หรือการตรวจค้นเคหสถานจะกระทำมิได้ เว้นแต่โดยอาศัยอำนาจตามบทบัญญัติแห่งกฎหมาย” เป็นต้น

4.2 นิติวิธีในการบังคับใช้กฎหมาย

กระบวนการของกฎหมายนั้นมีกระบวนการดังนี้

(1) กระบวนการนิติบัญญัติ

บทบาทหน้าที่ที่สำคัญของฝ่ายนิติบัญญัติคือการตรากฎหมายและสอดส่องดูแลการบังคับใช้กฎหมายซึ่งเป็นการควบคุมทางอ้อมผ่านคณะกรรมการสิทธิการหรือผู้ตรวจการรัฐสภาตามแต่กรณี

(2) กระบวนการยุติธรรมฝ่ายบริหาร

ในปัจจุบันองค์กรที่ทำหน้าที่รับผิดชอบต่อกระบวนการยุติธรรมทางอาญาตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาได้แก่ ตำรวจ อัยการกระทรวงยุติธรรม กระทรวงมหาดไทยและหน่วยงานตามกฎหมายเฉพาะ

(3) กระบวนการพิจารณาพิพากษาคดี

ศาลทำหน้าที่เป็นองค์กรพิจารณาพิพากษาคดีโดยการค้นหาความจริงจากพยานหลักฐานที่นำขึ้นสู่การพิจารณา จากนั้นใช้ดุลพินิจที่ว่าผู้ตกเป็นจำเลยกระทำความผิดหรือไม่ และกำหนดการลงโทษผู้ที่กระทำความผิด รวมถึงกำหนดมาตรการเยียวยาตามที่กฎหมายกำหนด

(4) กระบวนการบังคับตามคำพิพากษา

เมื่อศาลตัดสินต้องมีการปล่อยไม่รับการตัดสินว่าไม่ได้กระทำความผิด ส่วนผู้ที่กระทำผิดและต้องมาตรการบังคับเช่นโทษจำคุกและปรับนั้นต้องมีกระบวนการดำเนินการให้เป็นไปตามคำพิพากษา ซึ่งได้แก่หน่วยงานราชทัณฑ์ ซึ่งหน้าที่ของหน่วยงานราชทัณฑ์ยังรวมถึงการสอดส่องดูแล การคุมประพฤติและดำเนินการเกี่ยวกับมาตรการทัณฑ์บน

เมื่อมีการกระทำความผิดเกิดขึ้น นิติวิธีในการบังคับใช้กฎหมายประกอบด้วยกระบวนการที่สำคัญคือกระบวนการร่างกฎหมายและกระบวนการนำผู้ต้องสงสัยว่ากระทำความผิดไปสู่กระบวนการชี้ขาดและลงโทษ

(๑) กระบวนการก่อนการพิจารณาคดี (Pre-Trial)

(๒) กระบวนการในชั้นพิจารณาคดี (Trial Process) และ

(๓) กระบวนการบังคับตามคำพิพากษาหรือคำสั่งและลงโทษ (Post Trial)

วิทยานิพนธ์ฉบับนี้มุ่งจำกัดขอบเขตในการศึกษาเพียงในชั้นเจ้าพนักงานที่เกี่ยวข้อง ตามกฎหมายเฉพาะ จนกระทั่งถึงชั้นตำรวจและอัยการซึ่งเป็นกระบวนการในภาคปฏิบัติก่อน การพิจารณาคดีโดยศาลเท่านั้น

การบังคับใช้กฎหมายในชั้นก่อนการพิจารณาคดีของศาลนั้นเริ่มตั้งแต่เมื่อมีการ กระทำความผิดเกิดขึ้น โดยเกี่ยวข้องกับบุคคลทั้งที่เป็นผู้กระทำความผิด ผู้ถูกกล่าวหา ผู้เสียหาย พยาน เจ้าพนักงานที่ทำหน้าที่รับคำร้องทุกข์สืบสวนสอบสวน อัยการ ในส่วนของคดี ตามกฎหมายเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าในหลายประเทศจะมีเจ้าหน้าที่กำกับดูแลที่มีอำนาจ หรือสถานะพิเศษในการเริ่มต้น คดี กล่าวโทษ ดำเนินคดี หรือมีอำนาจดำเนินกระบวนการ ชี้ขาด ระบุคดีในระดับหนึ่ง และมีหน่วยงานสืบสวนสอบสวนพิเศษทั้งที่เป็นตำรวจ หรือสังกัด อัยการดังจะกล่าวต่อไปนี้

โดยทั่วไปในประเทศต่าง ๆ จะมีองค์กรบังคับใช้กฎหมายในการดำเนินคดีอาญาทั่วไป ดังนี้

ก. ตำรวจ

ตำรวจเป็นองค์กรที่เป็นที่ยอมรับกันว่ามีความสำคัญในการนำไปสู่กระบวนการ ค้นพบผู้ต้องสงสัยและนำไปสู่กระบวนการยุติธรรมทางอาญาอื่นๆ ซึ่งกระบวนการหรือมาตรการ ในการบังคับใช้กฎหมายโดยตำรวจครอบคลุมถึง⁶¹

- (1) การป้องกันอาชญากรรม (Crime Prevention) ซึ่งรวมถึงการร่วมมือกับการ ให้ความรู้แก่ประชาชน และการมีส่วนร่วมในการดำเนินการต่าง ๆ เช่นในการวางแผนปฏิบัติหรือแนวทางป้องกันอาชญากรรม และการจัดให้มีหน่วยงานที่มีความสามารถและความเพียงพอในการดำเนินการ
- (2) การปราบปรามอาชญากรรม (Crime Recission) โดยการสืบสวนสอบสวน การกระทำความผิด การบ่งชี้และจับกุมตัวผู้กระทำความผิด การติดตามคืน มาซึ่งทรัพย์สิน และการช่วยเหลือการฟ้องร้องและดำเนินคดีแก่ผู้กระทำความผิด รวมทั้งรวบรวมพยานหลักฐานต่าง ๆ

⁶¹ McConville, M. , Sanders, A. and Leng R., The Case for the Prosecution (London: Routledge, 1991), p.72.

- (3) การให้บริการต่าง ๆ เช่นการให้ข้อมูล แนวทางปฏิบัติ คำแนะนำ ความช่วยเหลือทั่วไป การแนะนำและติดต่อส่งไปยังหน่วยงานที่เกี่ยวข้อง (counseling and referral)
- (4) การคุ้มครองสิทธิและเสรีภาพของประชาชน

ข. อัยการ

อัยการเป็นหน่วยงานของรัฐที่อยู่ในภาคอาญาในประเทศต่าง ๆ จะมีบทบาทที่สำคัญในการดำเนินคดีอาญา ฟ้องร้อง และในบางกรณีหรือบางประเทศก็จะมีอำนาจสอบสวนการกระทำความผิดด้วย ทั้งนี้เพื่อรักษาผลประโยชน์ของสาธารณชน

ค. ศาล

ศาลนั้นเป็นสถาบันหรือหน่วยงานที่ประกอบไปด้วยตุลาการที่ทำหน้าที่วินิจฉัยชี้ขาดพิจารณาพิพากษาคดีและบังคับใช้กฎหมาย

ง. ราชทัณฑ์

ราชทัณฑ์โดยทั่วไปเป็นหน่วยงานฝ่ายบริหารที่ทำหน้าที่เกี่ยวกับการบังคับตามคำพิพากษาทั้งในส่วนที่ดำเนินการในเรื่องการกักกัน กักขัง หรือลงโทษประการอื่น และในส่วนที่เป็นการฟื้นฟูผู้กระทำความผิด นอกจากนี้หน่วยงานราชทัณฑ์จะมีบทบาทในเรื่องการควบคุมตัวผู้ถูกกล่าวหาระหว่างการดำเนินคดี และการคุมความประพฤติและทำทัณฑ์บนอีกด้วย

4.3 องค์การและมาตรการบังคับใช้กฎหมายในประเทศไทย

4.3.1 กระบวนการโดยทั่วไป

4.3.1.1 นิตินิติวิธีในการบังคับใช้กฎหมาย

ตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญา ในคดีทั่วไปตำรวจเป็นหน่วยงานแรกที่พบการกระทำความผิด ตำรวจจะทำการสืบสวนสอบสวน เสาะหาพยานหลักฐาน และมีพนักงานอัยการทำหน้าที่เป็นโจทก์ในคดีอาญาที่มีผ่านกระบวนการสอบสวนโดยพนักงานสอบสวนหรือตำรวจมาแล้ว ซึ่งมาตรา 120 ประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญานั้นกำหนดห้ามมิให้พนักงานอัยการยื่นฟ้องคดีต่อศาลโดยไม่มีการสอบสวนนั้นก่อนในกรณีที่มีการสอบสวน

อัยการจะมีดุลพินิจในการสั่งฟ้องหรือไม่ฟ้องคดี และในกรณีที่อัยการมีความเห็นสั่งฟ้อง อัยการจะเป็นผู้ดำเนินคดีในฐานนะโจทก์ในศาล ทั้งนี้พนักงานอัยการต้องนำสืบว่าพนักงานสอบสวนโดยชอบ โดยเฉพาะอย่างยิ่งอำนาจหน้าที่ของฝ่ายปกครอง ทั้งนี้เนื่องจากเรื่องเขตอำนาจของพนักงานสอบสวนโดยเฉพาะอย่างยิ่งในเรื่องเกี่ยวกับพื้นที่นั้นว่ามีอำนาจมากน้อยเพียงใดเป็นข้อเท็จจริงมิใช่ข้อกฎหมายที่ศาลจะรู้เอง มิฉะนั้นศาลจะต้องพิพากษายกฟ้องตามคำพิพากษาฎีกาที่คำพิพากษาฎีกาที่ 1091/2496

เมื่อมีการฟ้องคดีต่อศาล จะมีมีการพิจารณาและพิพากษาคดี และหากมีคำพิพากษาให้ลงโทษหน่วยงานราชการทัณฑ์จะเข้ามาดำเนินการบังคับโทษตามคำพิพากษา

4.3.1.2 อำนาจหน้าที่ของหน่วยงานที่เกี่ยวข้อง

มาตรา 16 ประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญากำหนดว่า “อำนาจศาล อำนาจผู้พิพากษา อำนาจพนักงานอัยการและอำนาจพนักงานฝ่ายปกครองหรือตำรวจ ในการปฏิบัติ ตามบทบัญญัติประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญานั้น ต้องเป็นไปตามกฎหมายและข้อบังคับอันว่าด้วยการจัดตั้งศาลยุติธรรม และระบุอำนาจหน้าที่ผู้พิพากษาหรือซึ่งว่าด้วยอำนาจหน้าที่ของพนักงานอัยการหรือพนักงานฝ่ายปกครองหรือตำรวจนั้น ๆ “ ดังนั้นนอกจากประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาแล้วสิ่งที่มีอิทธิพลต่อการปฏิบัติหน้าที่ในการบังคับใช้กฎหมายอย่างรวมถึงกฎหมายและข้อบังคับอันว่าด้วยอำนาจหน้าที่ของเจ้าหน้าที่ผู้เกี่ยวข้อง

ก. ตำรวจ

อำนาจหน้าที่ของตำรวจตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาได้แก่อำนาจในการสอบสวนและสืบสวนคดีอาญา ตามมาตรา 2 (6) และ (10) ตามลำดับ

ตามพระราชกฤษฎีกาแบ่งส่วนราชการกรมตำรวจกระทรวงมหาดไทย พ.ศ. 2539 กำหนดให้จัดตั้งกองบังคับการสืบสวนสอบสวนคดีเศรษฐกิจซึ่งหน่วยงานภายใน สศก. ที่เกี่ยวข้องกับคดีในเรื่องการซื้อขายล่วงหน้าได้แก่กองกับการ 2 มีอำนาจหน้าที่สอบสวนคดีการเงินการธนาคาร รวมถึงงาน 2 ที่ทำหน้าที่รับผิดชอบคดีเกี่ยวกับการซื้อโง่งประชาชน โดยมีงาน 5 ทำหน้าที่สืบสวนปราบปรามคดีตามอำนาจหน้าที่ของงานเกี่ยวกับการเงินการธนาคาร การซื้อโง่งประชาชน บัตรเครดิต และการบัญชี

ข. อัยการ

อำนาจหน้าที่สำคัญของพนักงานอัยการได้แก่การดำเนินการฟ้องคดี ซึ่งมาตรา 28 ประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญากำหนดให้พนักงานอัยการและผู้เสียหายบุคคลมี

อำนาจหน้าที่สำคัญของพนักงานอัยการได้แก่การดำเนินการฟ้องคดี ซึ่งมาตรา 28 ประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญากำหนดให้พนักงานอัยการและผู้เสียหายบุคคลมีอำนาจฟ้องคดีอาญาต่อศาล อำนาจดังกล่าวของพนักงานอัยการยังรวมถึงการเข้าเป็นโจทก์ฟ้องคดีอาญา ซึ่งในคดีอาญาที่มีไซ่ความผิดต่อส่วนตัวซึ่งผู้เสียหายยื่นฟ้องแล้ว พนักงานอัยการจะยื่นคำร้องขอเข้าร่วมเป็นโจทก์ในระยะใดก่อนคดีเสร็จเด็ดขาดก็ได้ตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญามาตรา 31 นอกจากนี้พนักงานอัยการยังมีบทบาทในการเยียวยาความเสียหายกล่าวคือมาตรา มาตรา 43 ยังกำหนดให้ พนักงานอัยการเรียกทรัพย์สินหรือราคาแทนผู้เสียหายเมื่อยื่นฟ้องคดีอาญาในคดีลักทรัพย์ ชิงทรัพย์ ปล้นทรัพย์ โจรสลัด กรรโชก ซ้อโกง ยักยอกหรือรับของโจร

ในส่วนขององค์กรของอัยการนั้น สำนักงานอัยการสูงสุดได้มีการกำหนดให้จัดตั้งหน่วยงานที่สำคัญคือสำนักงานคดีเศรษฐกิจและทรัพยากรขึ้นตามคำสั่งกรมอัยการที่ 244/2530 โดยมีอำนาจหน้าที่ดังนี้

- (ก) รับผิดชอบการดำเนินคดีทั้งปวงอันเกี่ยวกับเศรษฐกิจและทรัพยากรตามที่กฎหมายกำหนดให้เป็นอำนาจหน้าที่ของพนักงานอัยการหรือสำนักงานอัยการสูงสุด ซึ่งอยู่ในอำนาจพิจารณาพิพากษาของศาลอาญา ศาลอาญากรุงเทพใต้และศาลอาญานนทบุรี
- (ข) ปฏิบัติงานร่วมกับหรือสนับสนุนการปฏิบัติงานของหน่วยงานอื่นที่เกี่ยวข้องหรือที่ได้รับมอบหมาย

ในส่วนภูมิภาคนั้นนอกจากสำนักงานอัยการเขตซึ่งรับผิดชอบการบริหารงานและปฏิบัติงานในอำนาจหน้าที่ของสำนักงานอัยการสูงสุดภายในเขตท้องที่ ทั้งนี้ตามกฎหมายระเบียบ ข้อบังคับ และคำสั่งของสำนักงานอัยการสูงสุด และปฏิบัติงานร่วม หรือสนับสนุนการปฏิบัติงานของหน่วยงานอื่นที่เกี่ยวข้องหรือที่ได้รับมอบหมายแล้ว ยังมีสำนักงานอัยการจังหวัดซึ่งมีอำนาจหน้าที่รับผิดชอบการปฏิบัติงานในอำนาจหน้าที่ของสำนักงานอัยการสูงสุดภายในเขตท้องที่ของสำนักงานอัยการจังหวัด ตามกฎหมาย ระเบียบ ข้อบังคับ และคำสั่งของสำนักงานอัยการสูงสุดและสำนักงานอัยการเขต และปฏิบัติงานร่วมกับหรือสนับสนุนการปฏิบัติงานของหน่วยงานอื่นที่เกี่ยวข้องหรือที่ได้รับมอบหมาย ซึ่งสำนักงานอัยการจังหวัดตั้งอยู่ทุกจังหวัดทั่วประเทศ

ในการดำเนินคดีเกี่ยวกับความผิดทางเศรษฐกิจ หนังสือที่ อส(สฝปผ.)0018/ว 360 ที่ออกตามระเบียบกรมอัยการว่าด้วยการดำเนินคดีอาญาของพนักงานอัยการ พ.ศ. 2528 ข้อ 28 แก้ไขเพิ่มเติมโดยระเบียบสำนักงานอัยการสูงสุดว่าด้วยการดำเนินคดีอาญาของพนักงานอัยการ (ฉบับที่ 6) พ.ศ. 2545 กำหนดแนวทางปฏิบัติในการพิจารณาคดีที่เกี่ยวข้องเกี่ยวกับ

คดีความผิดเกี่ยวกับเศรษฐกิจหรือบางข้อหา ให้พนักงานอัยการเสนอสำนวนพร้อมความเห็นตามลำดับชั้น ถึงอธิบดีอัยการฝ่ายหรืออธิบดีอัยการเขตแล้วแต่กรณีเพื่อพิจารณาสั่ง

เนื่องจากความผิดทางเศรษฐกิจที่เกี่ยวกับการเงินการธนาคารหรือการประกอบธุรกรรมทางการเงินอื่นใดซึ่งธนาคารแห่งประเทศไทยหรือคณะกรรมการกำกับหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์เป็นผู้ร้องทุกข์หรือกล่าวโทษเป็นคดีสำคัญนั้นมีผลกระทบต่อเศรษฐกิจและก่อให้เกิดความเสียหายแก่ประเทศชาติ สำนักงานอัยการสูงสุดจึงกำหนดให้ในกรณีที่จะมีคำสั่งไม่ฟ้องผู้ต้องหาทุกข้อหาหรือบางข้อหา ให้เสนอสำนวนพร้อมความเห็นตามลำดับชั้นถึงอธิบดีอัยการฝ่ายหรืออธิบดีอัยการเขตแล้วแต่กรณี เพื่อพิจารณาสั่ง เมื่ออธิบดีอัยการฝ่ายหรืออธิบดีอัยการเขตมีคำสั่งประการใดให้ปฏิบัติไปตามนั้น เพื่อให้การสั่งคดีประเภทดังกล่าวมีความละเอียด รอบคอบ และมีประสิทธิภาพยิ่งขึ้น

ค. กรมสอบสวนคดีพิเศษ

เมื่อวันที่ 9 ตุลาคม พ.ศ. 2545 รัฐมนตรีว่าการกระทรวงยุติธรรมได้ออกกฎกระทรวงแบ่งส่วนราชการกรมสอบสวนคดีพิเศษ กระทรวงยุติธรรม พ.ศ. 2545^๖ โดยอาศัยอำนาจตาม มาตรา 8 ฉ แห่งพระราชบัญญัติระเบียบบริหารราชการแผ่นดิน พ.ศ. 2534 แก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติระเบียบบริหารราชการแผ่นดิน (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2543 ซึ่งกำหนดจัดตั้งกรมสอบสวนคดีพิเศษขึ้นในกระทรวงยุติธรรม

บทบาทภารกิจของกรมสอบสวนพิเศษรวมถึงการดำเนินการป้องกัน ปราบปราม และควบคุมอาชญากรรมพิเศษ การพัฒนาระบบ รูปแบบ วิธีการและมาตรการในการป้องกัน ปราบปรามและควบคุมอาชญากรรมและเสริมสร้างศักยภาพในด้านความรู้ ความสามารถ คุณธรรมจริยธรรม ตลอดจนประสานความร่วมมือในการป้องกันปราบปรามและควบคุมอาชญากรรมพิเศษจากหน่วยงานภาครัฐและภาคประชาชน ทั้งภายในและต่างประเทศ โดยขอบเขตการปฏิบัติงานตามบทบาทภารกิจของกรมสอบสวนคดีพิเศษจะครอบคลุมถึงเรื่องต่อไปนี้

1. การป้องกัน ปราบปราม และควบคุมอาชญากรรมพิเศษ ซึ่งได้แก่ อาชญากรรมทางเศรษฐกิจ อาชญากรรมคอมพิวเตอร์ อาชญากรรมที่มีอิทธิพลเข้ามาเกี่ยวข้องกับ อาชญากรรมข้ามชาติ องค์การอาชญากรรมรวมทั้งอาชญากรรมอื่นที่สร้างความเสียหายและส่งผลกระทบต่ออย่างร้ายแรงต่อระบบเศรษฐกิจ สังคม และความมั่นคงของประเทศรวมถึงการประชา

^๖ราชกิจจานุเบกษาเล่มที่ 119 ตอนที่ 103 ก หน้า 264 9 ตุลาคม พ.ศ. 2545.

สัมพันธภาพให้ประชาชนในสังคมได้ทราบ ตระหนักและไม่หลงผิดไปกระทำความผิด การสืบสวน ทั้งก่อนและหลังการกระทำความผิดเพื่อเป็นการป้องกันและป้องปรามการกระทำความผิด และการสอบสวนดำเนินคดีกับผู้กระทำผิดคดีพิเศษเพื่อให้ผู้กระทำผิดได้รับการลงโทษอันเป็นการปราบปรามการกระทำความผิด

2. พัฒนาระบบ รูปแบบ วิธีการและมาตรการในการป้องกัน ปราบปรามและควบคุม อาชญากรรมพิเศษ โดยการแก้ไขปรับปรุงรูปแบบและวิธีการปฏิบัติงานให้เท่าทันกับสถานการณ์และแนวโน้มของอาชญากรรมพิเศษ รวมถึงการนำเทคโนโลยีที่ทันสมัยมาใช้ในการป้องกันตรวจสอบและตรวจพิสูจน์การกระทำความผิด และการจัดเก็บข้อมูลที่เกี่ยวข้องอย่างเป็นระบบและมีมาตรฐาน เช่น ข้อมูลบุคคล แผนประทุษกรรม สถิติคดีและมูลค่าความเสียหาย หมายอาญา จำนวนการสอบสวน เป็นต้น

3. การเสริมสร้างศักยภาพในด้านความรู้ ความสามารถ การฝึกอบรมในด้านการสืบสวนสอบสวนคดีพิเศษ การส่งเสริมให้มีการศึกษาและวิจัย

4. ประสานความร่วมมือในการป้องกัน ปราบปรามและควบคุมอาชญากรรมพิเศษ จากหน่วยงานภาครัฐและภาคประชาชนทั้งภายในและต่างประเทศ โดยการประสานความร่วมมือกับสำนักงานตำรวจแห่งชาติ หน่วยงานต่างๆ ที่เกี่ยวข้องในเรื่องข้อมูลข่าวสารและการช่วยติดตาม จับกุมตัวผู้กระทำความผิดการประสานความร่วมมือตำรวจสากล FBI และหน่วยงานต่างประเทศที่เกี่ยวข้องในเรื่องข้อมูลข่าวสาร การช่วยติดตามจับกุมตัวผู้กระทำความผิด การโอนตัวนักโทษและการส่งผู้ร้ายข้ามแดน การประชาสัมพันธ์ ภารกิจและผลการปฏิบัติงานของกรมสอบสวนคดีพิเศษ การจัดตั้งศูนย์รับเรื่องร้องเรียนและแสดงความคิดเห็นจากประชาชน และการสร้างเครือข่าย ความร่วมมือในการแจ้งข่าวคดีพิเศษจากประชาชนบทบาทภารกิจที่เพิ่มขึ้นจากหน่วยงานเดิม

อำนาจหน้าที่และภารกิจที่สำคัญของกรมสอบสวนคดีพิเศษได้แก่การปฏิบัติงานตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาและตามกำหนดอื่นเกี่ยวกับความผิดทางอาญาที่เป็นคดีพิเศษ ซึ่งคดีที่อยู่ในอำนาจของพนักงานสอบสวนคดีพิเศษได้แก่คดีที่กำหนดไว้ในมาตรา 28 ร่างพระราชบัญญัติ ซึ่งกำหนดว่า “คดีพิเศษที่จะต้องดำเนินการสืบสวนและสอบสวนโดยพนักงานสอบสวนคดีพิเศษและตามกระบวนการที่บัญญัติไว้ในพระราชบัญญัตินี้ ได้แก่ คดีดังต่อไปนี้

(1) คดีความผิดทางอาญาตามกฎหมายที่กำหนดไว้ในบัญชีท้ายพระราชบัญญัตินี้ และอยู่ในหลักเกณฑ์เกี่ยวกับคดีหรือลักษณะของการกระทำผิดและหลักเกณฑ์อื่นที่ กคพ. กำหนดตามมาตรา 8 (1)

(2) คดีความผิดทางอาญาอื่นนอกจาก (1) ที่มีหรืออาจมีผลกระทบอย่างสำคัญต่อความสงบเรียบร้อยและศีลธรรมอันดีของประชาชน ความมั่นคงของประเทศ ความสัมพันธ์ระหว่างประเทศหรือระบบเศรษฐกิจหรือการคลังของประเทศ หรือที่มีลักษณะเป็นการกระทำความผิดข้ามชาติหรือเป็นการกระทำขององค์กรอาชญากรรมและ กคพ. มีมติตามมาตรา 8 (2) ให้ดำเนินการสืบสวนและสอบสวนโดยพนักงานสอบสวนคดีพิเศษและตามกระบวนการที่บัญญัติไว้ในพระราชบัญญัตินี้

ทั้งนี้รวมถึงในคดีที่มีการกระทำอันเป็นกรรมเดียวผิดต่อกฎหมายหลายบท และบทใดบทหนึ่งจะต้องดำเนินการโดยพนักงานสอบสวนคดีพิเศษตามพระราชบัญญัตินี้ หรือคดีที่มีการกระทำความผิดหลายเรื่องต่อเนื่องเกี่ยวพันกัน และความผิดเรื่องใดเรื่องหนึ่งจะต้องดำเนินการโดยพนักงานสอบสวนคดีพิเศษตามพระราชบัญญัตินี้ ให้พนักงานสอบสวนคดีพิเศษมีอำนาจดำเนินการสำหรับความผิดบทย่อยหรือเรื่องอื่นตามพระราชบัญญัตินี้ด้วย

ในกรณีที่มีข้อสงสัยหรือข้อโต้แย้งว่าคดีใดเป็นคดีพิเศษตาม (1) หรือไม่ หรือระหว่างรอมติของ กคพ. ตาม (2) พนักงานสอบสวนคดีพิเศษจะมีอำนาจดำเนินการได้ทันที โดยอธิบดีมีหนังสือแจ้งให้หน่วยงานที่เกี่ยวข้องทราบ หากปรากฏภายหลังว่าคดีดังกล่าวไม่ใช่คดีพิเศษ ให้ส่งเรื่องไปยังพนักงานสอบสวนตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาดำเนินการต่อไป ในกรณีเช่นนี้คำวินิจฉัยของ กคพ. ถือเป็นที่สุด

คดีพิเศษตามบัญชีท้ายพระราชบัญญัติการสอบสวนคดีพิเศษ พ.ศ. ได้แก่คดีตามกฎหมายต่อไปนี้

- (1) ประมวลรัษฎากร
- (2) พระราชบัญญัติศุลกากร พ.ศ. 2469
- (3) พระราชบัญญัติเงินตรา พ.ศ. 2501
- (4) พระราชบัญญัติการธนาคารพาณิชย์ พ.ศ. 2505
- (5) พระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจเงินทุน ธุรกิจหลักทรัพย์และ ธุรกิจเครดิตฟองซิเอร์ พ.ศ. 2522
- (6) พระราชบัญญัติสิทธิบัตร พ.ศ. 2522
- (7) พระราชกำหนดการกู้ยืมเงินที่เป็นการฉ้อโกงประชาชน พ.ศ. 2527
- (8) พระราชบัญญัติเครื่องหมายการค้า พ.ศ. 2534
- (9) พระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535
- (10) พระราชบัญญัติลิขสิทธิ์ พ.ศ. 2537
- (11) พระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. 2542

- (12) พระราชบัญญัติป้องกันและปราบปรามการฟอกเงิน พ.ศ. 2542
- (13) พระราชบัญญัติว่าด้วยความผิดเกี่ยวกับการเสนอราคาต่อหน่วยงานของรัฐ พ.ศ. 2542
- (14) พระราชบัญญัติคุ้มครองแบบผังภูมิของวงจรรวม พ.ศ. 2543
- (15) พระราชบัญญัติสุรา พ.ศ. 2493
- (16) พระราชบัญญัติยาสูบ พ.ศ. 2509
- (17) พระราชบัญญัติภาษีสรรพสามิต พ.ศ. 2527
- (18) พระราชบัญญัติธนาคารแห่งประเทศไทย พ.ศ. 2485
- (19) พระราชบัญญัติดอกเบี้ยเงินให้กู้ยืมของสถาบันการเงิน พ.ศ. 2523
- (20) พระราชบัญญัติควบคุมการแลกเปลี่ยนเงิน พ.ศ. 2485
- (21) พระราชบัญญัติการเล่นแชร์ พ.ศ. 2534
- (22) พระราชบัญญัติชดเชยค่าภาษีอากรสินค้าส่งออกที่ผลิตในราชอาณาจักร พ.ศ. 2524
- (23) พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520
- (24) พระราชบัญญัติบริษัทมหาชน จำกัด พ.ศ. 2535
- (25) พระราชบัญญัติคุ้มครองผู้บริโภค พ.ศ. 2522
- (26) พระราชบัญญัติมาตรฐานผลิตภัณฑ์อุตสาหกรรม พ.ศ. 2511
- (27) พระราชบัญญัติส่งเสริมและรักษาคุณภาพสิ่งแวดล้อม พ.ศ. 2535

จะเห็นว่าการกระทำความผิดตามพระราชบัญญัติการซื้อขายล่วงหน้าไม่อยู่ในบัญชีดังกล่าว แต่เนื่องจากการข้อโกงเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าโดยเฉพาะที่มีผลกระทบเป็นวงกว้างนั้นอาจเข้าข่ายคดีความผิดทางอาญานอกจาก (1) ที่มีหรืออาจมีผลกระทบอย่างสำคัญต่อความสงบเรียบร้อยและศีลธรรมอันดีของประชาชน ความมั่นคงของประเทศ ความสัมพันธ์ระหว่างประเทศหรือระบบเศรษฐกิจหรือการคลังของประเทศตามมาตรา 28อนุมาตรา 2

พนักงานเจ้าหน้าที่ของกรมสอบสวนพิเศษจะประกอบไปด้วยคณะกรรมการคดีพิเศษ (กคพ.) และพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ซึ่งประกอบด้วยผู้ที่มีความรู้ความชำนาญที่เกี่ยวข้องหลากหลายสาขาอาชีพ เช่นในสาขานิติศาสตร์ เศรษฐศาสตร์ การเงิน การบัญชี คอมพิวเตอร์ เทคโนโลยีสารสนเทศ เป็นต้น ทำให้สามารถมีความรู้เท่าทันผู้กระทำความผิดและสถานภาพและแนวโน้มของอาชญากรรมพิเศษ ซึ่งเป็นการสร้างความเชี่ยวชาญเฉพาะทางด้านการสอบสวน และทำให้พนักงานสอบสวนคดีพิเศษสามารถปฏิบัติหน้าที่การสอบสวนได้อย่างต่อเนื่อง มีความก้าวหน้าในสายงานโดยไม่มีการโยกย้ายข้ามสายงาน และมีคณะกรรมการที่ปรึกษา

บริหารงานบุคคลพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ เพื่อการมีหลักประกันความมั่นคงและความเป็นอิสระในวิชาชีพ ทั้งนี้โดยเพื่อมิให้มีการโยกย้ายพนักงานสอบสวนคดีพิเศษได้โดยมิชอบ

อำนาจหน้าที่ของกรมสอบสวนคดีพิเศษตามมาตรา 14 ร่างพระราชบัญญัติการสอบสวนคดีพิเศษได้แก่ที่สำคัญที่เกี่ยวข้องกับการดำเนินการบังคับใช้กฎหมายแก่ผู้กระทำความผิดได้แก่

(1) ป้องกัน ปราบปราม สืบสวนและสอบสวนคดีพิเศษตามหลักเกณฑ์ที่ กคพ.ประกาศกำหนดหรือตามมติของ กคพ.

(2) ศึกษารวบรวมและวิเคราะห์ข้อมูลเพื่อประโยชน์แก่การปฏิบัติหน้าที่ของ กคพ.

(3) จัดให้มีการศึกษาอบรม พัฒนาระบบงานการสืบสวนและสอบสวน และพัฒนาความรู้ของพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ เจ้าหน้าที่คดีพิเศษและข้าราชการกรมสอบสวนคดีพิเศษ

(4) ปฏิบัติงานตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญากฎหมายเกี่ยวกับความผิดทางอาญาที่เป็นคดีพิเศษ และตามที่มีกฎหมายกำหนดให้เป็นอำนาจหน้าที่ของกรมสอบสวนคดีพิเศษ

นอกจากนี้แล้วให้พนักงานสอบสวนคดีพิเศษมีอำนาจและหน้าที่ เช่นเดียวกับพนักงานฝ่ายปกครองหรือตำรวจ พนักงานฝ่ายปกครองหรือตำรวจชั้นผู้ใหญ่ และพนักงานสอบสวน ตามที่บัญญัติไว้ในประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาเท่าที่ไม่ขัดหรือแย้งกับบทบัญญัติแห่งร่างพระราชบัญญัติดังกล่าวมาตรา 30

4.3.1.3 รูปแบบการดำเนินการบังคับใช้กฎหมาย

จากการการศึกษาวิจัยและสัมภาษณ์พนักงานเจ้าหน้าที่ เมื่อมีการแจ้งความดำเนินคดี การดำเนินการบังคับใช้กฎหมายมีดังนี้

(1) การค้นพบการกระทำความผิด

ในการดำเนินคดีเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าเป็นการดำเนินคดีภายใต้หลักกฎหมายอาญาในเรื่องการฉ้อโกง ซึ่งเป็นความผิดอันยอมความได้ ดังนั้นต้องมีการร้องทุกข์โดยผู้เสียหาย หรือกล่าวโทษก่อน

เมื่อมีการร้องทุกข์ต่อเจ้าพนักงานการดำเนินคดีโดยตำรวจจะเริ่มขึ้นนั้นจะเริ่มขึ้น การค้นพบการกระทำความผิดโดยฝ่ายตำรวจนั้นจะเกิดจากการที่ผู้เสียหายดำเนินการร้องทุกข์หรือกล่าวโทษต่อเจ้าพนักงานที่เกี่ยวข้อง

ส่วนในกรณีความผิดตามกฎหมายเฉพาะจะมีการแจ้งมาจากหน่วยงานที่เกี่ยวข้องหรือทำหน้าที่กำกับดูแล ดังเช่นคดีเกี่ยวกับหลักทรัพย์จากที่ผ่านมาจากคณะกรรมการกำกับดูแลหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์จะมีการแจ้งความให้พนักงานเจ้าหน้าที่ดำเนินคดีอีกทางหนึ่งด้วย

(2) การสืบสวนสอบสวนและค้นหาพยานหลักฐาน

ในการสืบสวนสอบสวนและค้นหาพยานหลักฐานนั้นเจ้าหน้าที่ตำรวจมีแหล่งข้อมูลจากผู้เสียหาย จากการสัมภาษณ์แหล่งที่จะให้ตรวจสอบว่าผู้เสียหายมีการดำเนินการซื้อขายล่วงหน้าจริงหรือไม่นั้นเนื่องจากโดยมากเป็นการอ้างว่ามีการซื้อขายโดยส่งคำสั่งไปยังต่างประเทศ แหล่งหนึ่งที่ใช้ในการตรวจสอบได้แก่เอกสารหรือพยานหลักฐานเกี่ยวกับการติดต่อสื่อสาร โดยเฉพาะการส่งคำสั่งซื้อขาย เช่น telex รวมทั้งรายงานความคืบหน้าของราคา เช่น รายงานของ Reuter หรือ Chart ต่าง ๆ รวมทั้งหนังสือพิมพ์ ธุรกรรมค้าภายใน การติดต่อโทรศัพท์ไปต่างประเทศ ซึ่งในบางกรณีพบว่ามีการแสดงรายงานราคาจริง แต่เป็นการแสดงราคาที่ซ้ำ ไม่ตรงต่อเหตุการณ์ และมีการพบว่าไม่มีการส่งคำสั่งซื้อขายจริง เพียงแต่แอบอ้างเพื่อให้ผู้เสียหายเกิดความเชื่อถือเท่านั้น

มีข้อน่าสังเกตคือจากการสัมภาษณ์เจ้าหน้าที่ตำรวจและตัวอย่างสำนวนคดีเช่นสำนวนการสอบสวนสำนักงานสืบสวนสอบสวนคดีเศรษฐกิจที่ 21/2540 พบว่าโดยมากบุคคลผู้อยู่หลังฉากมักมีประวัติเกี่ยวเนื่องกับการกระทำความผิดหลายครั้ง และ หลุดรอดจากการดำเนินคดี เท่าที่ทำงานใหญ่มักจะหลบหนีในระหว่างพิจารณา

สถานที่ที่มีการดำเนินคดีเกี่ยวกับความผิดในประเทศไทยที่มีการดำเนินการสอบสวนการกระทำความผิดและดำเนินคดีมีทั้งในกรุงเทพมหานครและต่างจังหวัด ดังเช่นในจังหวัดขอนแก่น เชียงใหม่ และนครสวรรค์ เป็นต้น

(3) ทำความเห็นส่งไปยังพนักงานอัยการ

เมื่อพนักงานสอบสวนทำการสอบสวนแล้วต้องดำเนินการตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาโดยการส่งความเห็นและสำนวนต่าง ๆ ไปยังพนักงานอัยการ หรือเปรียบเทียบปรับ หรือปล่อยตัวผู้ต้องหา ตามแต่กรณีตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญามาตรา 140 ถึง 142

เมื่อพนักงานอัยการได้รับสำนวนจากพนักงานสอบสวนแล้วจะตรวจสอบสำนวนแล้วทำคำสั่งฟ้องหรือไม่ฟ้องคดี หากเห็นว่าจำเป็นอาจสั่งให้ทำการสอบสวนเพิ่มเติมหรือเรียกให้ผู้เกี่ยวข้องมาให้ปากคำ จากนั้นทำความเห็นว่าสั่งฟ้องหรือไม่ หากเห็นควรก็จะดำเนินคดีในขั้นต่อไปตามมาตรา 143 ประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญา

(4) ดำเนินการฟ้องคดีต่อศาล

ในชั้นพนักงานอัยการหน่วยงานที่ดำเนินคดีเกี่ยวกับการฉ้อโกงรวมทั้งที่แอบอ้างหรือเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้ามีอำนาจหน้าที่ตามเขตรับผิดชอบ เช่นกรณีที่เกิดในจังหวัด เชียงใหม่อัยการที่รับผิดชอบได้แก่อัยการในพื้นที่ เว้นแต่กรณีที่ส่วนกลางเห็นว่ามีความ สำคัญก็มีอำนาจเรียกมาดำเนินการเองได้

ประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญามาตรา 28กำหนดว่า" บุคคลเหล่านี้มี อำนาจฟ้องคดีอาญาต่อศาล (1) พนักงานอัยการ (2) ผู้เสียหาย ดังนั้นผู้เสียหายที่ ประสงค์จะดำเนินคดีอาญาเองก็สามารถฟ้องร้องต่อศาลได้เอง หรือเข้าร่วมเป็นโจทก์กับ พนักงานอัยการในการดำเนินคดี เว้นแต่คดีความผิดต่อส่วนตัวที่ไม่สามารถดำเนินการสอบสวนได้หากไม่มีการร้องทุกข์โดยชอบของผู้เสียหาย

4.3.1.4 มาตรการที่ใช้

มาตรการที่มีการนำมาใช้แก่ผู้กระทำความผิดตามประมวลกฎหมายอาญาได้แก่การ ลงโทษ ปรับ และจำคุก นอกจากนั้นยังมีกระบวนการที่พนักงานสามารถเรียกค่าเสียหายจาก ผู้กระทำผิดได้ดังกล่าวมาแล้วในบทที่ 3 ซึ่งจากการสัมภาษณ์แล้วพบว่าโดยปกติเมื่อมีการ ฟ้องคดีเกี่ยวกับการฉ้อโกงพนักงานอัยการก็จะมีคำร้องขอในส่วนนี้เข้าไปด้วย ซึ่งการลงโทษ นั้นมีผลเป็นการยับยั้งการกระทำความผิด และมีผลใช้เชิงข่มขู่และแก้แค้นทดแทน ขณะเดียวกั นการเรียกค่าเสียหายยังเป็นการเยียวยาแก่ผู้เสียหาย

4.3.2 กระบวนการเพิ่มเติมตามพระราชกำหนดการกักเงินที่เป็นการฉ้อโกง ประชาชนพ.ศ. 2527

ตามพระราชกำหนดการกักเงินอันเป็นการฉ้อโกงประชาชนนั้นมีการเพิ่มเติมที่ให้อำนาจพนักงานอัยการฟ้องผู้กระทำความผิดเป็นคดีล้มละลายและชดเชยความเสียหาย

โดยปกติในการก่อนที่จะดำเนินการร้องขอให้ผู้ใดล้มละลายนั้นพนักงานอัยการต้อง ประสานกับกระทรวงการคลัง นอกจากนี้การดำเนินการขอให้ผู้กระทำความผิดล้มละลายนั้น อาจก่อให้เกิดผลเสียแก่ผู้เสียหายเนื่องจากไม่สามารถไปขอรับชำระหนี้ในคดีล้มละลายได้ทัน ตามที่พระราชบัญญัติล้มละลายกำหนด

4.3.3 กระบวนการเพิ่มเติมตามพระราชบัญญัติการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้า
 กระบวนการตามพระราชบัญญัติซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้าต้องอาศัยกระบวนการ
 ตามทั่วไปดังที่กล่าวมาแล้วข้างต้น อย่างไรก็ตามพระราชบัญญัติฉบับนี้ได้ก่อให้เกิดองค์ผู้
 บังคับใช้กฎหมายที่สำคัญซึ่งได้แก่คณะกรรมการกำกับการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้า หรือ
 (กสล.) และสร้างกระบวนการเพิ่มเติมขึ้นจากการดำเนินคดีอาญาทั่วไป รวมถึงอำนาจในเรื่อง
 เกี่ยวกับการอนุญาตและกำหนดคุณสมบัติ การกำหนดกฎเกณฑ์ แนวทางปฏิบัติ การตรวจ
 สอบและควบคุม การแสวงหาข้อเท็จจริงและพยานหลักฐาน การดำเนินคดี และการควบคุม
 บังคับรวมทั้งการห้ามการประกอบธุรกิจ ต่าง ๆ โดยมีบทบัญญัติที่สำคัญที่เกี่ยวข้องดังนี้

ก. การกำหนดนโยบาย

มาตรา ๗ กำหนดให้คณะกรรมการ ก.ส.ล. มีอำนาจและหน้าที่วางนโยบายการส่งเสริมและพัฒนาตลาดจนกำกับดูแลการซื้อขายล่วงหน้า การประกอบธุรกิจที่เกี่ยวข้องหรือเกี่ยวเนื่องกับการซื้อขายล่วงหน้าและให้มีอำนาจและหน้าที่ดังต่อไปนี้ด้วย

- (๑) ออกระเบียบ ข้อบังคับ ประกาศ คำสั่ง หรือข้อกำหนดตามพระราชบัญญัตินี้
- (๒) กำหนดหลักเกณฑ์ วิธีการ และเงื่อนไขในการขออนุญาตและการอนุญาตให้ประกอบธุรกิจการซื้อขายล่วงหน้า
- (๓) กำหนดค่าธรรมเนียมสำหรับการขออนุญาตและการอนุญาตให้ประกอบธุรกิจการซื้อขายล่วงหน้า
- (๔) ให้ความเห็นชอบจำนวนเงินอุดหนุนและเงินสมทบที่ตลาดจัดสรรให้สำนักงานและกองทุนพัฒนาตลาดตามมาตรา ๗๔ วรรคสอง
- (๕) ให้ความเห็นชอบระเบียบ ข้อบังคับ ประกาศ หรือคำสั่งคณะกรรมการตลาด
- (๖) กำหนดหลักเกณฑ์และวิธีการในการพิจารณาและชี้ขาดข้อพิพาทของเลขาธิการ
- (๗) สั่งห้ามการซื้อขายล่วงหน้า หรือสั่งให้คณะกรรมการตลาดหรือผู้จัดการกระทำการหรืองดเว้นกระทำการตามมาตรา ๑๒๕
- (๘) สั่งให้ผู้ประกอบธุรกิจการซื้อขายล่วงหน้าหรือตลาดชี้แจงข้อเท็จจริงทำรายงานตลอดจนมีอำนาจสั่งสอบสวนข้อเท็จจริงเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้า
- (๙) วางระเบียบเกี่ยวกับการปฏิบัติหน้าที่ของคณะกรรมการ
- (๑๐) ออกระเบียบ คำสั่ง และข้อบังคับเกี่ยวกับการพนักงาน

(๑๑) ปฏิบัติการอื่นใดตามที่กฎหมายกำหนดให้เป็นอำนาจหน้าที่

กฎหมายฉบับนี้ให้ความเชื่อมโยงกับพระราชบัญญัติหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ พ.ศ. 2535 ในแง่ของผู้ประกอบธุรกิจประเภทกองทุน กล่าวคือมาตรา ๕๑ กำหนดให้ การระดมทุน โดยการชักชวนหรือชักชวนประชาชนหรือบุคคลใด ๆ ให้นำเงินมาลงทุนเพื่อจัดตั้งกองทุนสินค้าเกษตรล่วงหน้า ให้ถือเป็นการเสนอขายหลักทรัพย์ที่ออกใหม่ประเภทหุ้นและให้อยู่ภายใต้บังคับกฎหมายว่าด้วยหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ในส่วนที่เกี่ยวกับการออกหลักทรัพย์ของบริษัทและการเสนอขายหลักทรัพย์ต่อประชาชน

เลขาธิการคณะกรรมการกส.มีอำนาจหน้าที่สำคัญดังนี้

(1) อำนาจในการกำหนดกฎเกณฑ์หรือวางเงื่อนไขการปฏิบัติ

มาตรา ๕๘ กำหนดว่าในกรณีที่เลขาธิการกส.เห็นว่าผู้ได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจตามมาตรา ๒๖ ผู้ใดมีฐานะหรือมีการดำเนินงานในลักษณะอันอาจเป็นเหตุให้เกิดความเสียหายแก่ประโยชน์ของประชาชนให้เลขาธิการมีอำนาจสั่งให้ผู้ได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจนั้นดำเนินการแก้ไขฐานะหรือการดำเนินงานให้ถูกต้องหรือดำเนินการอื่นใดภายในระยะเวลาที่กำหนด โดยจะกำหนดเงื่อนไขใด ๆ ให้ผู้ได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจนั้นต้องปฏิบัติเพื่อประโยชน์ในการแก้ไขฐานะหรือการดำเนินงานของผู้ได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจนั้นด้วยก็ได้ ทั้งนี้ผู้ได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจผู้ใดไม่ปฏิบัติตามคำสั่งของเลขาธิการตามมาตรา ๕๗ หรือมาตรา ๕๘ ให้เลขาธิการมีอำนาจสั่งพักใช้ใบอนุญาตของผู้นั้นไว้จนกว่าผู้นั้นจะปฏิบัติตามคำสั่งของเลขาธิการตามมาตรา ๕๗

(2) การถอดถอนกรรมการ และผู้จัดกิจการของผู้ประกอบธุรกิจ

เลขาธิการนั้นมีอำนาจสั่งให้ผู้ได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจถอดถอนกรรมการผู้จัดการ หรือบุคคลผู้มีอำนาจจัดการกิจการดังกล่าว ออกจากตำแหน่ง และแต่งตั้งผู้อื่นซึ่งมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้ามตามมาตรา ๓๕ โดยความเห็นชอบของเลขาธิการ เป็นกรรมการ ผู้จัดการ หรือบุคคลผู้มีอำนาจจัดการกิจการของผู้ได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจนั้น ภายในสี่สิบห้าวันนับแต่วันถอดถอน ในกรณีที่ กรรมการ ผู้จัดการ หรือบุคคลผู้มีอำนาจจัดการกิจการของผู้ได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจ ผู้ใดไม่ปฏิบัติตามคำสั่งของเลขาธิการ(ตามมาตรา 57 และ58) บุคคลที่ถูกถอดถอนจะเข้าไปเกี่ยวข้องหรือดำเนินการใด ๆ ไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อมในกิจการซื้อขายล่วงหน้าที่ดินถูกถอดถอนไม่ได้ และต้องอำนวยความสะดวก

สะดวกและให้ข้อเท็จจริงแก่บุคคลซึ่งได้รับแต่งตั้งแทนตามมาตรา ๖๐ วรรคท้าย

(3) การสั่งให้ดำเนินการแก้ไขเกี่ยวกับการแสดงฐานะการบัญชี

มาตรา ๖๑ กำหนดว่าในกรณีที่เลขาธิการเห็นว่าผู้บริหารธุรกิจร่วมทุนซื้อขายล่วงหน้าผู้ใดขาดคุณสมบัติตามหลักเกณฑ์ที่กำหนดไว้ตามมาตรา ๔๕ หรือจัดทำบัญชีแสดงผลการดำเนินงานและฐานะการเงินหรืองบการเงินตามมาตรา ๕๖ ไม่เรียบร้อยหรือไม่ทำให้แล้วเสร็จภายในเวลาที่กำหนด ให้เลขาธิการมีอำนาจสั่งให้แก้ไขหรือปฏิบัติให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์ที่กำหนดไว้หรือปฏิบัติให้ถูกต้องสมบูรณ์ภายในเวลาที่กำหนด ทั้งนี้ ผู้บริหารธุรกิจร่วมทุนซื้อขายล่วงหน้าผู้ใดไม่ปฏิบัติตามคำสั่งของเลขาธิการตามวรรคหนึ่ง ให้เลขาธิการมีอำนาจสั่งพักใช้ใบอนุญาตของผู้นั้นไว้จนกว่าผู้นั้นจะปฏิบัติตามคำสั่งของเลขาธิการ

(4) การสั่งให้งดการกระทำที่อาจก่อให้เกิดความเสียหายแก่ธุรกิจร่วมทุนซื้อขายล่วงหน้าตามมาตรา ๖๒

ในกรณีที่เลขาธิการเห็นว่าผู้บริหารธุรกิจร่วมทุนซื้อขายล่วงหน้าผู้ใดกระทำการหรืองดเว้นการกระทำจนอาจก่อให้เกิดความเสียหายแก่ธุรกิจร่วมทุนซื้อขายล่วงหน้าหรือไม่ปฏิบัติตามหน้าที่ตามที่กำหนดไว้ในมาตรา ๕๕ ให้เลขาธิการมีอำนาจสั่งให้ผู้บริหารธุรกิจร่วมทุนซื้อขายล่วงหน้านั้นแก้ไขการกระทำหรืองดเว้นการกระทำที่อาจก่อให้เกิดความเสียหายหรือเป็นการฝ่าฝืนหน้าที่ดังกล่าว ผู้บริหารธุรกิจร่วมทุนซื้อขายล่วงหน้าผู้ใดไม่ปฏิบัติตามคำสั่งของเลขาธิการตามวรรคหนึ่ง ให้เลขาธิการมีอำนาจสั่งเพิกถอนใบอนุญาตของผู้นั้น และสั่งเลิกธุรกิจร่วมทุนซื้อขายล่วงหน้า นอกจากนี้เลขาธิการยังมีอำนาจสั่งพักใช้ใบอนุญาตผู้ได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจใดในกรณีที่ผู้ได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจไม่ปฏิบัติตามเงื่อนไขที่คณะกรรมการ ก.ส.ล. กำหนดเพิ่มเติมตามมาตรา ๒๘ ของนั้นไว้จนกว่าผู้ได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจนั้นจะปฏิบัติตามเงื่อนไขที่คณะกรรมการ ก.ส.ล. กำหนด และในกรณีที่ ไม่แก้ไขหรือไม่สามารถแก้ไขฐานะหรือการดำเนินงานตามคำสั่งของเลขาธิการตามมาตรา ๕๘ และในกรณีที่เลขาธิการเห็นว่าฐานะหรือการดำเนินงานของผู้ได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจนั้นจะเป็นเหตุให้เกิดความเสียหายอย่างร้ายแรงแก่ประโยชน์ของประชาชนตามมาตรา ๖๓ และ ๖๔

ในกรณีที่เลขาธิการดำเนินการมีคำสั่งเกี่ยวเนื่องกับบุคคลใดตามที่กล่าวมาแล้ว ผู้ประกอบธุรกิจการซื้อขายล่วงหน้า สมาชิก หรือผู้ที่ได้รับผลกระทบจากการสั่งการตามพระราชบัญญัตินี้ ผู้ใดไม่เห็นด้วยกับคำสั่งของเลขาธิการตามมาตรา ๓๓ มาตรา ๓๖ มาตรา ๕๘

มาตรา ๖๑ วรรคสอง มาตรา ๖๒ วรรคสอง มาตรา ๖๓ มาตรา ๖๔ และ มาตรา ๖๕ และคำวินิจฉัยหรือคำสั่งของคณะกรรมการตลาดตามมาตรา ๑๐๔ (๑) (๒) และสามารถยื่นอุทธรณ์ต่อคณะกรรมการวินิจฉัยอุทธรณ์ภายในสิบห้าวันนับแต่วันที่ได้ทราบคำสั่งของเลขาธิการ หรือคำวินิจฉัยหรือคำสั่งของคณะกรรมการตลาด แล้วแต่กรณี ทั้งนี้ ตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่คณะกรรมการวินิจฉัยอุทธรณ์กำหนด ตามมาตรา ๑๒๙

แต่ทั้งนี้การอุทธรณ์ตามวรรคหนึ่งไม่เป็นเหตุให้ทุเลาการปฏิบัติตามคำสั่งของเลขาธิการหรือคำวินิจฉัยหรือคำสั่งของคณะกรรมการตลาด เว้นแต่คณะกรรมการวินิจฉัยอุทธรณ์จำนวนสามในสี่ของจำนวนกรรมการวินิจฉัยอุทธรณ์ทั้งหมดจะมีมติเป็นอย่างอื่น และคำวินิจฉัยของคณะกรรมการวินิจฉัยอุทธรณ์ให้เป็นที่สิ้นสุด

ข. อำนาจที่เกี่ยวข้องกับการดำเนินคดีทางอาญา

มาตรา ๑๓๓ กำหนดให้เลขาธิการและพนักงานเจ้าหน้าที่ตามพระราชบัญญัติการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้าเป็นเจ้าพนักงานตามประมวลกฎหมายอาญาในการปฏิบัติหน้าที่ตามพระราชบัญญัติ และมีอำนาจที่สำคัญดังต่อไปนี้ตามมาตรา ๑๓๐

(1) อำนาจหน้าที่ในการค้นและรวบรวมพยานหลักฐาน

มาตรา 130 พระราชบัญญัติการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้าวางบทบัญญัติให้อำนาจพนักงานเจ้าหน้าที่ในการดำเนินการต่อไปนี้

(๑) เข้าไปในสถานที่ประกอบธุรกิจหรือสถานที่ทำการของตลาดหรือผู้ได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจการซื้อขายล่วงหน้า หรือสถานที่ซึ่งรวบรวมหรือประมวลข้อมูลของผู้ได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจการซื้อขายล่วงหน้า ในระหว่างเวลาพระอาทิตย์ขึ้นจนพระอาทิตย์ตกหรือในเวลาทำการของสถานที่นั้น เพื่อตรวจสอบกิจการ สิทธิทรัพย์และหนี้สินของบุคคลดังกล่าวรวมทั้งเก็บรวบรวมเอกสารหลักฐานหรือข้อมูลที่เกี่ยวข้อง

(๒) ค้นสถานที่ใด ๆ ที่มีเหตุควรสงสัยว่ามีการกระทำความผิดตามพระราชบัญญัตินี้ รวมทั้งมีอำนาจยึดหรืออายัดเอกสารหรือหลักฐานที่เกี่ยวข้องกับการกระทำความผิดตามพระราชบัญญัตินี้เพื่อประโยชน์ในการตรวจสอบหรือดำเนินคดี

(๓) สั่งให้กรรมการ พนักงาน ลูกจ้าง ผู้สอบบัญชีของตลาดและผู้ได้รับใบอนุญาตประกอบธุรกิจการซื้อขายล่วงหน้า หรือบุคคลอื่นใดที่เกี่ยวข้อง มาให้ถ้อยคำหรือส่งเอกสาร

หลักฐานอื่นเกี่ยวกับการดำเนินงาน สิทธิพล และหนี้สินของผู้ประกอบธุรกิจการซื้อขายล่วงหน้าและบุคคลข้างต้น

ทั้งนี้การใช้อำนาจของพนักงานเจ้าหน้าที่ตาม (๑) (๒) และ (๓) จะต้องเป็นการกระทำต่อผู้ที่เกี่ยวข้องโดยตรงกับเรื่องที่กำลังดำเนินการตรวจสอบ และต้องได้รับความเห็นชอบจากเลขาธิการก่อนและในกรณีตาม (๓) พนักงานเจ้าหน้าที่ต้องกำหนดระยะเวลาอันสมควรที่จะให้ผู้นั้นสามารถปฏิบัติตามคำสั่งได้ และในการปฏิบัติหน้าที่ตาม (๑) พนักงานเจ้าหน้าที่ต้องไม่กระทำการอันมีลักษณะเป็นการข่มขู่หรือเป็นการตรวจค้นตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญา และต้องมีหนังสือบอกกล่าวแก่เจ้าของหรือผู้ครอบครองสถานที่ล่วงหน้าไม่น้อยกว่าสามวันทำการ

ในกรณีตาม(๒)นั้นถ้ามีเหตุอันควรเชื่อได้ว่าหากเนิ่นช้ากว่าจะเอาหมายค้นมาได้ เอกสารหรือหลักฐานดังกล่าวจะถูกยกย้าย ซุกซ่อน ทำลาย หรือทำให้เปลี่ยนแปลงไปจากเดิม ก็ให้ดำเนินการค้นและยึดหรืออายัดเอกสารหรือหลักฐานที่เกี่ยวข้องกับการกระทำความผิดได้ โดยไม่ต้องมีหมายค้น

มาตรา ๑๓๑ ของพระราชบัญญัติการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้ากำหนดหน้าที่แก่ผู้เกี่ยวข้องโดยกำหนดให้ผู้เกี่ยวข้องในการปฏิบัติหน้าที่ของพนักงานเจ้าหน้าที่อำนวยความสะดวกตามสมควร

(2)อำนาจในการยึดและอายัดทรัพย์สิน

มาตรา ๑๓๔ กำหนดว่าในกรณีที่น่าปรากฏหลักฐานอันควรเชื่อได้ว่า ผู้กระทำความผิดตามพระราชบัญญัตินี้ที่มีลักษณะอันอาจก่อให้เกิดความเสียหายแก่ประโยชน์ของประชาชน จะทำการยกย้ายหรือจำหน่ายทรัพย์สินของตน ให้สำนักงานโดยความเห็นชอบของคณะกรรมการ ก.ส.ล.มีอำนาจสั่งยึดหรืออายัดทรัพย์สินของผู้นั้นหรือทรัพย์สินที่มีหลักฐานเชื่อได้ว่าเป็นของผู้นั้นไว้ได้ไม่เกินหนึ่งร้อยแปดสิบวัน เว้นแต่จะมีการฟ้องคดีผู้ต้องหาต่อศาลที่มีอำนาจพิจารณาพิพากษาคดีแพ่ง ในกรณีเช่นนี้ให้คำสั่งยึดหรืออายัดดังกล่าวยังมีผลต่อไปจนกว่าศาลจะมีคำสั่งเป็นอย่างอื่นและในกรณีมีเหตุจำเป็นไม่สามารถฟ้องคดีได้ภายในหนึ่งร้อยแปดสิบวัน ศาลที่มีเขตอำนาจจะสั่งขยายระยะเวลาออกไปอีกตามคำขอของสำนักงานก็ได้แต่จะขยายเวลาอีกเกินหนึ่งร้อยแปดสิบวันไม่ได้

เมื่อสำนักงานมีคำสั่งยึดหรืออายัดทรัพย์สินตามวรรคหนึ่งแล้ว ให้พนักงานเจ้าหน้าที่เป็นผู้ดำเนินการยึดหรืออายัดทรัพย์สินดังกล่าว โดยการยึดหรืออายัดทรัพย์สินตามวรรคหนึ่งให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์ วิธีการและเงื่อนไขที่กำหนดในกฎกระทรวง และให้นำประมวล

กฎหมายวิธีพิจารณาความแพ่งมาใช้บังคับโดยอนุโลม

(ค) อำนาจหน้าที่ระงับการเดินทางออกนอกราชอาณาจักรของผู้กระทำความผิด

ในกรณีมีเหตุอันควรสงสัยว่าผู้กระทำความผิดตามวรรคหนึ่งจะหลบหนีออกนอกราชอาณาจักร สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา มีอำนาจร้องขอให้ศาลอาญามีอำนาจสั่งห้ามมิให้ผู้หนีออกนอกราชอาณาจักรไว้ก่อนเป็นการชั่วคราวได้เป็นเวลาไม่เกินสิบห้าวัน จนกว่าศาลอาญาจะมีคำสั่งเป็นอย่างอื่น

มีข้อนำสั่งเกิดคือตามพระราชบัญญัติฉบับนี้นั้น มาตรา 102 นั้นกำหนดว่าเมื่อสิ้นสุดการซื้อขายแต่ละวัน ให้สำนักหักบัญชีหักบัญชี ซื้อขาย และปรับฐานะบัญชีเงินประกันที่วางไว้กับสำนักหักบัญชีตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่คณะกรรมการตลาดกำหนด การกำหนดในทางเช่นนี้อาจก่อให้เกิดผลกระทบกล่าวคือขาดความยืดหยุ่นในการดำเนินงานของตลาดและสำนักหักบัญชี ในทางปฏิบัติในต่างประเทศอื่นที่จริงแล้วในบางครั้งเมื่อมีการซื้อขายในตลาดซื้อขายล่วงหน้ามีปริมาณและความผันผวนมากอาจมีการระงับระหว่างที่เรียกกันว่า intra-day การบัญญัติในลักษณะที่ตายตัวเช่นนี้อาจเป็นอุปสรรคแก่การดำเนินงานของตลาด บทบาทของตลาดซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้านั้นจะเห็นได้ว่ามาตรา 73 กำหนดให้ตลาดมีอำนาจกระทำการภายในขอบแห่งวัตถุประสงค์ตามมาตรา 72 ซึ่งไม่รวมถึงการบังคับใช้กฎหมาย ถึงแม้ว่า(6) จะกำหนดรวมถึงการ กระทำการอย่างอื่นบรรดาที่เกี่ยวกับหรือเนื่องในการจัดให้สำเร็จตามวัตถุประสงค์ของตลาด และมาตรา 84 ผู้จัดการมีหน้าที่บริหารกิจการของตลาดให้เป็นไปตามระเบียบ ข้อบังคับ ประกาศ คำสั่ง หรือมติของคณะกรรมการตลาด และมีอำนาจบังคับบัญชาพนักงานและลูกจ้างของตลาด และกำหนดให้ผู้จัดการต้องรับผิดชอบต่อคณะกรรมการตลาดก็ตาม ดังนั้นตลาดซื้อขายล่วงหน้าจึงไม่มีสถานะเป็นผู้บังคับใช้กฎหมาย เว้นแต่จะได้รับการแต่งตั้งเป็นเจ้าพนักงานที่มีหน้าที่บังคับให้เป็นไปตามกฎหมายดังเช่นในร่างพระราชบัญญัติสัญญาซื้อขายล่วงหน้า

ในเรื่องกระบวนการระงับข้อพิพาท มาตรา 114 ของพระราชบัญญัติดังกล่าวนี้กำหนดว่าในกรณีมีข้อพิพาทที่เกิดขึ้นจากหรือเกี่ยวเนื่องกับการซื้อขายล่วงหน้าระหว่างสมาชิกด้วยกันเองหรือระหว่างสมาชิกกับลูกค้า คู่พิพาทอาจยื่นคำร้องต่อสำนักงานหรือตลาดเพื่อขอให้มีการชี้ขาดข้อพิพาทโดยเลขาธิการหรืออนุญาโตตุลาการ แล้วแต่กรณีก็ได้ และการชี้ขาดของเลขาธิการหรืออนุญาโตตุลาการให้เป็นที่สิ้นสุด แต่กระบวนการดังกล่าวมิได้เป็นการบังคับ

นอกจากนี้มาตรา ๔ พระราชกฤษฎีกาแบ่งส่วนราชการกรมการค้าภายในกระทรวงพาณิชย์ พ.ศ. ๒๕๔๒ กำหนดให้กรมการค้าภายใน กระทรวงพาณิชย์มีอำนาจหน้าที่ดำเนินการตามกฎหมายว่าด้วยการสำรวจและห้ามกักกันข้าว กฎหมายว่าด้วยการค้าข้าวกฎหมายเกี่ยวกับการกำหนดราคาสินค้าและป้องกันการผูกขาด กฎหมายว่าด้วยการควบคุมเครื่องอุปโภคบริโภคและของอื่น ๆ ในภาวะคับขัน กฎหมายว่าด้วยการควบคุมโรคภัยไข้เจ็บ กฎหมายว่าด้วยสมาคมการค้า กฎหมายว่าด้วยหอการค้า กฎหมายว่าด้วยสภาผู้ส่งสินค้าทางเรือแห่งประเทศไทยกฎหมายว่าด้วยการควบคุมกิจการคลังสินค้าหรือกิจการอื่นที่มีสภาพคล้ายคลึงกันและกฎหมายอื่นที่เกี่ยวข้อง ซึ่งรวมถึงกฎหมายพระราชบัญญัติการซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้า จัดทำและประสานแผนงานของกรมให้เป็นไปตามนโยบายและแผนแม่บทของกระทรวงรวมทั้งกำกับ เร่งรัด ติดตามและประเมินผลการปฏิบัติงานตามแผนงานของหน่วยในสังกัดและดำเนินการเกี่ยวกับงานสถิติและประมวผล และมาตรา 5 (4) กำหนดให้กองส่งเสริมและพัฒนาตลาด มีอำนาจหน้าที่ดังต่อไปนี้

- (ก) ศึกษา วิเคราะห์ วิจัย และพัฒนาระบบและรูปแบบของตลาดสินค้าเกษตร
- (ข) ติดตาม ดูแล ส่งเสริม และสนับสนุนการจัดตั้งและพัฒนาตลาดสินค้าเกษตร
- (ค) ศึกษา วิเคราะห์ และเสนอแนะเกี่ยวกับสินค้าที่สมควรนำเข้าซื้อขายในตลาดซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้า
- (ง) ศึกษา เสนอแนะ และพัฒนาการกำหนดกฎระเบียบในการดำเนินการตลาดซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้า
- (จ) ติดตาม ดูแลตลาดซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้า และดำเนินการเกี่ยวกับงานเลขานุการคณะกรรมการตามกฎหมายเกี่ยวกับตลาดซื้อขายสินค้าเกษตรล่วงหน้า
- (ฉ) ปฏิบัติงานร่วมกับหรือสนับสนุนการปฏิบัติงานของหน่วยงานอื่นที่เกี่ยวข้องหรือที่ได้รับมอบหมาย

4.3.4 มาตรการที่นำมาใช้บังคับ

จากบทบัญญัติที่กล่าวมาข้างต้นจะเห็นได้ว่ามาตรการที่เพิ่มเติมตามกฎหมายฉบับนี้ได้แก่ การควบคุมในลักษณะที่จำกัดจำนวนผู้เกี่ยวข้องโดยการออกใบอนุญาต และการควบคุมผู้เกี่ยวข้องโดยกลไกในเรื่องเงื่อนไขของการอนุญาต การกำกับดูแล การตรวจสอบสถานะจากรายงานเอกสาร การรวบรวมพยานหลักฐาน การค้น การยึดหรืออายัดทรัพย์สิน การร้องขอต่อศาลให้ยึดอายัดทรัพย์สิน และห้ามผู้กระทำความผิดออกนอกประเทศระหว่างดำเนินคดี

นอกจากนี้มีการกำหนดคุณสมบัติและห้ามผู้ที่เคยกระทำความผิดเข้ามีส่วนเกี่ยวข้อง
ในฐานะกรรมการหรือผู้ประกอบการ และมอบบัญญัติจัดตั้งกองทุนเพื่อช่วยเหลือผู้เสียหาย
และกำหนดให้พนักงานสามารถเรียกค่าเสียหายในส่วนแบ่งแทนผู้เสียหายอีกด้วย

4.4 ร่าง พระราชบัญญัติการสอบสวนคดีพิเศษ พ.ศ.

บทบัญญัติมาตรา 31 ร่างพระราชบัญญัติการสอบสวนคดีพิเศษ พ.ศ. ...กำหนดกระบวนการ
การดำเนินคดีโดยเจ้าพนักงานสอบสวนคดีพิเศษในกรณีของคดีพิเศษ เมื่อมีคดีพิเศษเกิดขึ้น
หรือเชื่อได้ว่ามีคดีพิเศษเกิดขึ้นหรือมีผู้อ้างว่ามีคดีพิเศษเกิดขึ้น ให้อธิบดีหรือผู้ซึ่งอธิบดีมอบ
หมายอาจแต่งตั้งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษคนใดคนหนึ่งหรือหลายคนให้เป็นพนักงานสอบสวน
คดีพิเศษผู้รับผิดชอบก็ได้

นอกจากนี้เจ้าพนักงานสอบสวนคดีพิเศษต้องดำเนินการทำนองเดียวกับตำรวจกล่าว
คือเมื่อพนักงานสอบสวนคดีพิเศษเห็นว่าการสอบสวนเสร็จสิ้นแล้ว ต้องเสนอความเห็นและ
สำนวนการสอบสวนต่อพนักงานอัยการตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายวิธีพิจารณา
ความอาญา

ในชั้นของอัยการนั้นอัยการผู้มีอำนาจหน้าที่มีคำสั่งเกี่ยวกับคดีนั้นๆได้แก่อธิบดีอัยการ
เขตหรือผู้ที่ได้รับมอบหมายสำหรับจังหวัดอื่นนอกจากกรุงเทพมหานคร หรืออธิบดีอัยการฝ่ายหรือ
ผู้ที่ได้รับมอบหมายสำหรับในเขตกรุงเทพมหานครซึ่งมีอำนาจหน้าที่เกี่ยวข้องเป็นผู้ดำเนินการ
สั่ง เว้นแต่ในกรณีที่เป็นอำนาจในการสั่งฟ้องหรือไม่ฟ้องของอัยการสูงสุดหรือผู้รักษาราชการ
แทนตามมาตรา 44 ซึ่งในกรณีที่อัยการสูงสุดมีคำสั่งไม่ฟ้อง ให้แจ้งคำสั่งนั้นพร้อมเหตุผลให้
อธิบดีทราบภายในหกสิบวันนับแต่มีคำสั่งและให้อธิบดีรายงานให้คณะกรรมการคดีพิเศษ
ทราบ ซึ่งคณะกรรมการคดีพิเศษอาจมีมติให้กรมสอบสวนคดีพิเศษดำเนินการศึกษาวิเคราะห์
คำสั่งไม่ฟ้องของอัยการสูงสุดเพื่อประโยชน์ในการปฏิบัติงานของพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ
ต่อไปก็ได้ และให้คณะกรรมการคดีพิเศษกำหนดระยะเวลาในการดำเนินการทำความเข้าใจ
คำสั่งไม่ฟ้องคดี ตามมาตรา 45 ของร่างพระราชบัญญัติดังกล่าว

4.4 องค์การบังคับใช้กฎหมายเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าในต่างประเทศ

4.4.1 องค์การบังคับใช้กฎหมายในสหรัฐอเมริกา

4.4.1.1 กระบวนการทั่วไป

องค์การที่มีบทบาทที่สำคัญในการบังคับใช้กฎหมายของสหรัฐได้แก่ ตำรวจ อัยการศาลและราชทัณฑ์ ทั้งนี้กระทรวงยุติธรรมของสหรัฐอเมริกาคือองค์การที่มีอำนาจหน้าที่ความรับผิดชอบการดำเนินการกระบวนการยุติธรรมฝ่ายบริหาร รวมทั้งหน่วยงาน ตำรวจ หน่วยงานสืบสวนพิเศษ อัยการ ราชทัณฑ์ คุณสมบัติเป็นต้น

หน่วยงานตำรวจในสหรัฐรวมถึงหน่วยงานระดับท้องถิ่น ระดับรัฐ และสหรัฐ ในส่วนของตำรวจนั้น ไม่มีกฎหมายกำหนดเรื่องอำนาจของตำรวจสหรัฐในการดำเนินคดีเกี่ยวกับความผิดตามกฎหมายสหพันธรัฐเป็นการเฉพาะ⁶³

4.4.1.2 หน่วยงานสืบสวนสอบสวนพิเศษ

เนื่องจากคดีในเรื่องการฉ้อโกงในตลาดซื้อขายล่วงหน้าเป็นคดีที่มีความซับซ้อนและต้องดำเนินการจากส่วนกลางในเรื่องการสอบสวนจึงอยู่ภายใต้อำนาจหน้าที่ของ ตำรวจสอบสวนกลางแห่งสหรัฐ (Federal Bureau of Investigation) หรือที่รู้จักกันในนามย่อว่า FBI ซึ่งเป็นหน่วยงานเดียวที่มีอำนาจในการสืบสวนคดีอาญาในเรื่องที่เกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้า (Sole criminal Investigative authority)⁶⁴

FBI เป็นหน่วยงานเดียวที่มีเขตอำนาจในการสืบสวนสอบสวนคดีอาญาเกี่ยวกับการฉ้อโกงในเรื่องการซื้อขายล่วงหน้า⁶⁵ การสืบสวนสอบสวนของFBI อาศัยความร่วมมือกับองค์กรต่างๆ เช่น CFTC National Futures Association

ในทางปฏิบัติFBI นั้นมีการใช้เทคนิคทั้งที่เป็นการดำเนินการสืบสวนโดยเปิดเผยและโดยลับ ในการสืบสวน เทคนิคแบบเปิดเผย (ouvert) ใช้กับ กรณีการฉ้อโกงทั่วไป ซึ่งมีความซับซ้อนน้อยกว่าและต้องการกำลังคนน้อยกว่า ส่วนเทคนิคแบบไม่เปิดเผย (covert) นั้นใช้กับคดีที่มีความยุ่งยาก ซึ่งมีส่วนสำคัญในการประสบความสำเร็จในคดีการปั่นตลาด

⁶³ German, A.C. and Others. Introduction to Law Enforcement and Criminal Justice(IL: Charles c Thomas), p.25.

⁶⁴ Federal Bureau of Investigation. About Securities/Commodities Fraud (Available from : http://www.fbi.gov/hq/cid/fc/ec/about/about_scf.htm), p. 3.

⁶⁵ Ibid.

และราคา และการซื้อขายโดยบุคคลวงใน ซึ่งFBI จะทำหน้าที่บ่งชี้การกระทำความผิดและดำเนินคดีแก่ผู้กระทำความผิด

มาตรการที่มีการบังคับเอาแก่ผู้กระทำความผิดที่ใช้นั้นรวมถึงการอายัดทรัพย์สินและการมีคำสั่งห้ามมิให้กระทำการซึ่งเป็นการฝ่าฝืนกฎหมายต่อไป

(1) การค้นพบการกระทำความผิด

การค้นพบการกระทำความผิดนั้นมีแหล่งข้อมูลจากการแจ้งเบาะแสของประชาชน ผู้เสียหาย จากการการค้นพบของหน่วยงานที่เกี่ยวข้อง การตรวจพบ และการวางคนไว้ในองค์กรที่เกี่ยวข้อง รวมถึงการสุ่มตรวจข้อมูลจากเว็บไซต์ต่างๆ

ในการสืบสวนสอบสวนคดีในกรณีที่มีการกระทำความผิดเกี่ยวกับการฉ้อโกงที่เป็นการซื้อขายล่วงหน้า FBI จะใช้วิธีการทั้งตามเอกสาร ตามข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์ โดยมี Computer Analysis Response team นอกจากนี้มีการทำการสืบสวนแบบ uncover operation

(2) การดำเนินการร่วม

ปัจจัยที่สำคัญต่อความสำเร็จของFBIได้แก่การร่วมมือกับคณะกรรมการซื้อขายล่วงหน้า องค์กรต่าง ๆที่เกี่ยวข้อง ตลอดจนเจ้าหน้าที่สืบสวนของมลรัฐต่าง ๆ ซึ่งความสัมพันธ์ระหว่างFBI กับเจ้าหน้าที่ของมลรัฐจะแตกต่างกับระหว่างมลรัฐด้วยกัน

4.4.1.1.3 หน่วยงานและกระบวนการพิเศษตามกฎหมายเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้า เดิมหน่วยงานที่เป็นผู้ควบคุมการประมวลการซื้อขายล่วงหน้าได้แก่เดิมมีการก่อตั้งหน่วยงานตาม Grain Futures Act 1922 ซึ่งกำหนดให้มีหน่วยงานกำกับดูแลเรียกว่า Grain Futures Administration อยู่ภายใต้สังกัดกระทรวงเกษตร (Department of Agriculture)ของสหรัฐ ต่อมาในค.ศ. 1974 ได้มีการจัดตั้งคณะกรรมการขึ้นมากำกับดูแลเรียกว่า Commodity Futures trading Commission: CFTC) ต่อมามาตรา 2 a ของ CEA ก่อตั้งหน่วยงานที่ควบคุมการซื้อขายล่วงหน้าตามกฎหมายของสหรัฐแบ่งเป็นสองหน่วยงาน หน่วยงานที่เกี่ยวข้องกับการซื้อขายล่วงหน้าของสหรัฐได้แก่Commodity Futures Trading Commission (CFTC) ซึ่งจัดตั้งขึ้นตาม Commodity Exchange Act 1936 (CEA) โดยCFTC นั้นมีขอบอำนาจครอบคลุมถึงสัญญาซื้อขายล่วงหน้าโภคภัณฑ์และสัญญาให้สิทธิซื้อหรือขาย (Option) ส่วนอีกหน่วยงานหนึ่งได้แก่ Securities and Exchange Commission ซึ่งมีอำนาจดำเนินการตาม The Securities Act 1933 และ Securities Exchange Act 1934

หน่วยงานที่ทำหน้าที่กำกับดูแลและบังคับการซื้อขายล่วงหน้าผลิตภัณฑ์ได้แก่ CFTC ตาม Commodity Exchange Act ซึ่งประกอบไปด้วยคณะกรรมการ 5 คนที่แต่งตั้งโดยประธานาธิบดีโดยความเห็นของสภาองเกรส และมีบทบาทและหน้าที่ที่สำคัญเกี่ยวกับการบังคับใช้กฎหมายดังต่อไปนี้

(1) อำนาจหน้าที่ในการออกกฎเกณฑ์ต่าง ๆ

มาตรา 4 (b) กำหนดให้ CFTC สามารถออกและบังคับใช้กฎระเบียบห้ามการกระทำที่เป็นการฉ้อโกง และ กำหนดมาตรฐานทางการเงิน การเปิดเผยข้อมูลในเรื่องความเสี่ยง การส่งรายงาน เป็นต้น

ในปัจจุบันกฎเกณฑ์ในเรื่องการฉ้อโกงของ CFTC ที่เกี่ยวกับการฉ้อโกงโดยตรงที่สำคัญได้แก่ Code of Federal regulations: Commodity and Exchange ซึ่งข้อห้ามที่สำคัญในเรื่องการฉ้อโกงได้แก่ Rule 1.38 เป็นกฎเกณฑ์ในเรื่อง non-competitive trading เป็นต้น

(2) การอนุญาตและกำหนดเงื่อนไขในการปฏิบัติของผู้รับอนุญาต

การประกอบธุรกิจรวมทั้งการดำเนินการตลาดต้องได้รับอนุญาตจาก CFTC ซึ่งในปัจจุบันตลาดที่ได้รับอนุญาตให้ทำการซื้อขายล่วงหน้าและหักบัญชีรวมถึงในรูปแบบตลาดทางอิเล็กทรอนิกส์⁶⁶

(3) สอดส่องดูแลและตรวจสอบ

การสอดส่องดูแลของ CFTC นั้นกระทำโดยการตรวจสอบรายงานต่าง ๆ ที่มีการจัดส่งให้ หรือเรียกข้อมูลเพิ่มเติม

(4) การแสวงหาพยานหลักฐาน

CFTC นั้นมีอำนาจในการแสวงหาพยานหลักฐานโดยเรียกให้บุคคลผู้เกี่ยวข้อง ผู้ประกอบธุรกิจส่งพยานหลักฐานมาเพื่อใช้ในการตรวจสอบและค้นหาความจริง

(5) การ ดำเนินคดี

ในการดำเนินคดีอาญาดังเช่นเกี่ยวกับการปั่นตลาด CFTC มีสิทธิมอบอำนาจให้อัยการสูงสุด (Attorney General) เป็นผู้ดำเนินคดีแทน ตาม CEA มาตรา 6d รวมทั้งในกรณีที่อยู่ในกรณีพิพาทที่ลงโทษปรับเนื่องมาจากการฝ่าฝืนไม่ปฏิบัติตามคำสั่งในเรื่องการปั่นตลาด CFTC

⁶⁶ INO News-Market Summaries and Intra-Day News. CFTC Approves Internet-Based FutureCom Exchange (Available from : <http://www.ino.com/press/index.cgi?release 15056>).

สามารถส่งเรื่องเพื่อให้ัยการดำเนินต่อศาลในเขตที่เกี่ยวข้องเพื่อรับชำระเงินค่าปรับต่อไป ตามมาตรา 6 e

นอกจากนี้ CFTC ยังมีอำนาจดำเนินคดีดังตัวอย่างต่อไปนี้ที่มีการยุติข้อพิพาทในชั้น CFTC คือกรณีของ Joseph DeFrancesco และ Mark Greenstein (CFTC Docket No.02-09) ซึ่งผู้กระทำความผิดได้กระทำการใน Coffee, Sugar & Cocoa Exchange ซึ่งเป็นส่วนหนึ่งของ New York Board of Trade มีการกระทำการหลายลักษณะรวมถึง การซื้อขายก่อน ลูกค้า การซื้อขายนอกตลาด การซื้อขายฝั่งตรงข้ามกับลูกค้า กลไกที่ทำให้ทราบได้แก่เวลาที่ มีการประทับไว้ในตัวคำสั่งกับในเวลา DeFrancesco นั้นเข้าทำการซื้อขาย ซึ่งทำให้เห็นว่าผู้กระทำนั้นได้ถือคำสั่งของลูกค้าไว้อยู่แล้วในขณะที่ทำการซื้อขายเพื่อตน ทำการซื้อขาย อำพราง และฝ่าฝืนข้อกำหนดเกี่ยวกับการจัดทำเอกสาร

(6) การลวงโทษและบังคับเอาแก่ผู้กระทำความผิด

CFTC มีอำนาจดำเนินมาตรการลงโทษแก่ผู้กระทำความผิด นอกจากนี้ในกรณีที่ มีความผิดร้ายแรงจะมีอำนาจรวมถึงเป็นโจทก์ในการดำเนินคดีกับผู้กระทำความผิดกับบริษัทที่เป็นผู้ทำการซื้อขายโดยผิดกฎหมายและข้อโกงในกรณีการข้อโกงเกี่ยวกับผลิตภัณฑ์สามารถ ร้องเรียนต่อ CFTC⁶⁷

(7) เขตอำนาจ

CFTC นั้นมีเกี่ยวกับเรื่องบัญชี ข้อตกลง รวมทั้งข้อตกลง สัญญาต่าง ๆ ที่รู้จักกันในนามสัญญาให้สิทธิในการซื้อหรือขาย (option) 9k, Section 1 (1) a และดรรชนีต่าง ๆ (index) นอกจากนี้ยังควบคุมการซื้อขายล่วงหน้ากลุ่มที่เป็นอัตราแลกเปลี่ยนและพันธบัตร ที่ ผ่านมา CFTC นั้นได้ประสบปัญหาอำนาจทับซ้อนกันระหว่างอำนาจ CFTC กับหน่วยงานที่ กำกับดูแลการซื้อขายหลักทรัพย์ของสหรัฐ ซึ่งได้แก่ Securities Exchange Commission (SEC)

ด้วยเหตุดังกล่าวจึงมีความพยายามแก้ไขปัญหาคความซ้ำซ้อนของอำนาจหน้าที่ ทั้ง ที่กำหนดไว้ในบทบัญญัติของ CEA เองดังเช่นมาตรา 2 (เอ) (1) (เอ) ของ Commodity Exchange Act (CEA) กำหนดว่าบทบัญญัติที่กำหนดในส่วนดังกล่าวของของ CEA ไม่มีผล เป็นการเหนือกว่าหรือจำกัดเขตอำนาจของคณะกรรมการหลักทรัพย์ (Security and Exchange Commission) หรือเจ้าพนักงานอื่นใดของสหรัฐและมลรัฐ หรือจำกัดเจ้าพนักงาน เช่นว่านั้นในการปฏิบัติหน้าที่ตามกฎหมาย และกำหนดว่า CEA นั้นไม่ใช่แก่การแลกเปลี่ยน

⁶⁷ Department of Justice. Internet Fraud. pp. 15-16 (Available from :

เงินตรา ใบแสดงสิทธิในการซื้อหลักทรัพย์ สิทธิเกี่ยวกับหลักทรัพย์ สิทธิในกาซื้อกลับคืน (repurchase option) หลักทรัพย์ของรัฐ การจำหน่ายการให้สัญญาในการซื้อจำหน่าย เว้นแต่ที่เกี่ยวกับการซื้อขายในอนาคตตามที่คณะกรรมการกำหนด

นอกจากนี้การแก้ไขในเรื่องทับซ้อนของเขตอำนาจยังทำในรูปของการออกกฎระเบียบหรือคำสั่งร่วม (joint order) ระหว่างคณะกรรมการทั้งสองหน่วยงาน การทำข้อตกลงเกี่ยวกับเขตอำนาจ การร่วมดำเนินคดีในชั้นศาล และการเพิ่มเติมหลักเกณฑ์ใหม่ใน Future Modernization Act 2000

(8) การดำเนินมาตรการเยียวยา

มาตรา 14 CEA นั้นกำหนดให้บุคคล สามารถฟ้องร้องแก่ CFTC ในกรณีที่ผู้ได้ขึ้นทะเบียนไว้กับ CFTC กระทำความผิด โดยยื่นคำร้อง และหาก CFTC เห็นว่าผิดจริง CFTC มีอำนาจกำหนดให้ผู้กระทำความผิดจ่ายค่าเสียหายซึ่งครอบคลุมถึงค่าเสียหายตามความเป็นจริงและค่าเสียหายในเชิงลงโทษ (punitive and exemplary damage) ไม่เกิน 2 เท่าของค่าเสียหายตามความเป็นจริง ทั้งนี้ CFTC ต้องดำเนินการภายในกำหนด 270 วัน

ในกรณีที่ผู้ร้องไม่อยู่ในสหรัฐ CFTC อาจกำหนดให้วางเงินประกันไม่เกิน 2 เท่าของจำนวนเงินที่เรียกบวกค่าทนายความ

(9) การดำเนินการอายัดทรัพย์สินต้องขอคำสั่งศาล

มาตรการทางกฎหมายที่มีการนำมาบังคับใช้แก่ผู้กระทำความผิดรวมถึงการอายัดทรัพย์สินดังเช่นในคดี O'Herron Asset Management, Inc. ซึ่งเป็นบริษัทจัดตั้งมิชิแกน เนื่องจาก John F. O'Herron ซึ่งเป็นที่ปรึกษาการลงทุนในตลาดซื้อขายล่วงหน้าการเงินได้นำเงินลูกค้าไปใช้ส่วนตัว ศาลได้มีคำสั่งให้อายัดทรัพย์สิน ห้ามการแก้ไขเปลี่ยนแปลงทำลายเอกสารสมุดบัญชีและเอกสารต่างๆ ที่ได้มีการบันทึกไว้และห้ามไม่ให้กระทำการอันเป็นการละเมิดกฎหมายต่อไป

(10) ประเด็นระหว่างประเทศ

CFTC จะมีอำนาจในการดำเนินการช่วยเหลือหน่วยงานต่างประเทศได้โดยมีเงื่อนไขในเรื่องการปฏิบัติต่างตอบแทนตามที่กำหนดใน CEA

(11) การเปิดเผยข้อมูล

CEA นั้นให้อำนาจหน่วยงานที่บังคับใช้กฎหมายในการเปิดเผยข้อมูลในระหว่างที่ดำเนินคดีรวมถึงข้อมูลในชั้นก่อนการพิจารณาของศาล (pre-trial) โดยข้อมูลที่อนุญาตให้เปิดเผยนั้นรวมถึง ชื่อ นามสกุล อายุ ที่อยู่ การจ้างงาน สถานภาพสมรสของจำเลย ข้อกล่าวหา หน่วยงานที่ทำการสืบสวนสอบสวนและจับกุม ระยะเวลาที่ทำการสืบสวนสอบสวน

พฤติการณ์แวดล้อมในการจับกุม รวมทั้งเวลา สถานที่ การขัดขวาง ติดตาม การใช้อาวุธ และ อธิบายข้อหาและการจับกุม บันทึกประวัติอาชญากรรมที่เกี่ยวกับการกระทำความผิดสหรัฐ ในส่วนที่เป็นข้อกล่าวหา รวมทั้งภาพถ่ายของจำเลย ที่อนุญาตให้เผยแพร่ภาพจำเลยได้ เพื่อประโยชน์ในการทำหน้าที่บังคับใช้กฎหมาย

(12) บทสันนิษฐาน

Fraud-on-the-Market Doctrine สันนิษฐานไว้ก่อนว่าโจทก์หรือผู้เสียหายเชื่อข้อความที่จำเลยแสดงและข้อมูลดังกล่าวเป็นข้อมูลที่มีผลกระทบต่อมูลค่าการลงทุน (value of investment)

(13) องค์กรกำกับดูแลตนเอง

หน้าที่สอดส่องดูแลนี้รวมถึงหน้าที่ในการตรวจสอบการกระทำต่างๆ ตลอดจนการรับสมาชิกของตลาด การแก้ไขเปลี่ยนแปลงกฎเกณฑ์ นอกจากนี้มาตรา 7 (4) US ตลาดมีหน้าที่ป้องกันการกระทำที่ไม่เป็นธรรมในการซื้อขายล่วงหน้า

นอกจากนี้สหรัฐมีองค์กรที่เป็นสมาคมของผู้ประกอบธุรกิจเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าคือ National Futures Association(NFA) ที่มีบทบาททั้งในการตรวจสอบกลั่นกรองผู้เป็นสมาชิกโดยตรวจสอบคุณสมบัติและประวัติสมาชิก ซึ่งได้แก่บุคคลประเภทผู้ประกอบธุรกิจเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าจำพวก โบรกเกอร์ ที่ปรึกษา และผู้จัดการกองทุนซื้อขายล่วงหน้า เป็นต้น และมีบทบาทในการลงโทษทางวินัยแก่สมาชิก รูปแบบการบังคับของได้แก่การห้ามเกี่ยวข้องหรือเป็นสมาชิกเป็นการถาวรและปรับ ซึ่งโทษดังกล่าวมีการใช้แก่กรณี Allocate Trading การเบียดบังเอาทรัพย์สินของลูกค้า และการก่อให้เกิดความเข้าใจผิดในการชักชวนให้ลงทุน⁶⁶ ซึ่งที่ผ่านมาได้มีการลงโทษสมาชิกทั้งที่เป็นการปรับ การห้ามและพักการประกอบธุรกิจ ซึ่งมาตรา 17 CEA ให้อำนาจCFTCรับจดทะเบียนสมาคมหรือองค์กรกำกับดูแลตนเองที่มีมาตรฐานและรับผิดชอบในการบังคับตามกฎหมายในเรื่องหลักประกันทางการเงินสำหรับผู้ประกอบธุรกิจที่ไม่ได้เป็นสมาชิกตลาด

ในองค์กรกำกับดูแลจะมีกระบวนการระงับข้อพิพาท ซึ่งในสหรัฐเองเป็นที่ยอมรับว่ากระบวนการระงับข้อพิพาทในองค์กรเช่นองค์กรกำกับดูแลตนเอง การ Lobby และสถาบันที่เป็นผู้ค้ารายใหญ่อาจสร้างมีอิทธิพลในผลคดี และเป็นทางที่ก่อให้เกิดความไม่เป็นธรรมในการบังคับใช้กฎหมาย

⁶⁶ National Futures Association. Report of Quarterly Actions. NFA Online News, pp.1-2 (Available from : <http://www.nfa.futures.org/news/reportQuarterly/4qtr2001a.html/> 19/06/2002)

(14) การตรวจสอบ

ในสหรัฐนั้นยังมี Inspector General Act 1978 กำหนดให้มีหน่วยงานตรวจสอบการทำงาน ของ CFTC ขึ้นเรียกว่า Office of Inspector General (OIG) โดยมีหน้าที่ตรวจสอบการทำงานโดยเฉพาะอย่างยิ่งในเรื่องการบังคับใช้กฎหมาย ซึ่งรวมถึงการตรวจสอบเกี่ยวกับกฎระเบียบต่าง ๆ และการเสนอแนวทางของปัญหาที่จะต้องแก้ไขโดยกฎระเบียบที่จะออก การพิจารณาในผลกระทบต่อของกฎเกณฑ์ต่อเศรษฐกิจ และแจ้งผลที่พบให้ประธาน CFTC ทราบ การดำเนินการของพนักงานเช่นการยอมให้ตลาดบางแห่งยกเว้นหลักเกณฑ์เรื่อง Dual Trading ในการซื้อขายล่วงหน้ากาแฟ โกโก้บางราย

4.4.4 หน่วยงานในญี่ปุ่น

4.4.4.1 กระบวนการดำเนินคดีอาญาทั่วไป

หน่วยงานหลักในกระบวนการยุติธรรมทางอาญาของญี่ปุ่นได้แก่ตำรวจ อัยการ รวมถึงทนายฝ่ายโจทก์ และ ผู้พิพากษา เช่นเดียวกับสหรัฐอเมริกา กระบวนการยุติธรรมของญี่ปุ่นเป็นองค์กรที่มีอำนาจหน้าที่ความรับผิดชอบการดำเนินการกระบวนการยุติธรรมฝ่ายบริหารรวมทั้งหน่วยงานตำรวจ อัยการ ราชทัณฑ์ คุมประพฤติ

ในญี่ปุ่นเจ้าพนักงานสอบสวนได้แก่ ตำรวจ อัยการ และเจ้าหน้าที่ตามกฎหมายอื่นซึ่งโดยทั่วไปเมื่อมีความผิดเกิดขึ้นตำรวจ (shihou keisatsu shokuin) มีหน้าที่ทำการสอบสวนผู้กระทำผิดและพยานตามมาตรา 189ประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาของญี่ปุ่น โดยตำรวจมีหน้าที่ในการปกป้องชีวิตและทรัพย์สินของประชาชนและสืบสวนอาชญากรรม การควบคุมการจราจรและรักษาความสงบเรียบร้อย จากนั้นคดีจะเข้าสู่กระบวนการชั้นอัยการซึ่งอัยการในประเทศญี่ปุ่น (kensatsukan) หรือ Kenji เป็นเจ้าหน้าที่ของรัฐที่ทำหน้าที่เกี่ยวกับการฟ้องร้อง

สำนักงานอัยการเป็นหน่วยงานสังกัดกระทรวงยุติธรรม งานอัยการจะแยกเป็นสองส่วนคือ งานฟ้องดำเนินคดีและงานบริหารงานฟ้อง ตามกฎหมายสำนักงานอัยการของญี่ปุ่นในคดีอัยการ อัยการมีอำนาจในการสอบสวนความผิดอาญาทุกประเภท ตามมาตรา 6 การฟ้องคดี การร้องขอให้ศาลใช้กฎหมายที่ถูกต้อง การควบคุมการบังคับคดีตามคำพิพากษามาตรา 4 และในการเป็นผู้สั่งการในการบังคับคดีบังคับคดีตามคำพิพากษามีอัยการ ตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญามาตรา 472 วรรค 2

ในชั้นพนักงานอัยการเมื่อมีการดำเนินการในชั้นตำรวจแล้วตำรวจมีหน้าที่ต้องส่งเรื่องไปให้อัยการเพื่อทำการสอบสวนเบื้องต้น จากนั้นอัยการจะดำเนินการสั่งฟ้องหรือไม่ฟ้องคดีในกรณีที่ฟ้องคดีก็จะพิจารณาว่าจะดำเนินคดีแบบเต็มรูปแบบหรือแบบมีพิธีการ แบบคำสั่งย่อ หรือการพิจารณาคดีแบบย่อ เมื่อศาลมีคำพิพากษาถึงที่สุดหากศาลลงโทษผู้กระทำความผิดก็จะต้องมีการดำเนินการปรับ ลงโทษ หรือปล่อยตัวผู้ที่ไม่ต้องรับโทษตามคำสั่งศาลต่อไป⁶⁹

4.4.4.2 มาตรการตามกฎหมายเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้า

ก. หน่วยงานกำกับดูแล

เนื่องจากกฎหมายเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้ากำหนดให้ผู้กำกับดูแลการซื้อขายล่วงหน้าได้แก่รัฐมนตรีกระทรวงที่เกี่ยวข้อง และได้มีการตั้งหน่วยงานกำกับดูแลการซื้อขายล่วงหน้ากลาง การกำกับดูแลซื้อขายล่วงหน้าจึงจะจัดกระจายไปตามกระทรวงต่าง ๆ ตามชนิดของสินค้า

ข. อำนาจหน้าที่

อำนาจหน้าที่สำคัญของกระทรวงต่างๆเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าได้แก่

(1) การอนุญาตและกำกับดูแล

รัฐมนตรีกระทรวงต่าง ๆ มีอำนาจหน้าที่ในการการอนุญาตและมีอำนาจหน้าที่ในเรื่องการกำกับดูแลธุรกิจที่เกี่ยวข้อง

เจ้าพนักงานหรือองค์กรที่ทำหน้าที่บังคับใช้กฎหมายเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าตามกฎหมายเฉพาะเรื่องได้แก่กระทรวงเกษตรป่าไม้และประมง (Ministry of Agriculture, Forestry and Fisheries) กระทรวงเศรษฐกิจการค้าและอุตสาหกรรม (Ministry of Economy, Trade and Industry: METI)

กระทรวงต่าง ๆ ซึ่งมีเขตอำนาจบังคับใช้กฎหมายโดยแบ่งแยกอำนาจจากชนิดของสินค้าพื้นฐานที่ทำการซื้อขายญี่ปุ่นจึงหน่วยงานที่ดูแลการซื้อขายล่วงหน้าหลากหลายตามตราสารและสินค้าพื้นฐานที่มีการซื้อขายล่วงหน้า การกำกับดูแลนั้นจะมีรัฐมนตรีหลายกระทรวงกำกับดูแลตามประเภทสินค้านี้ดังกล่าวข้างต้น มาตรา 49 ของ Law regarding

⁶⁹ Public Prosecutor Office, (Available from <http://www.moj.go.jp/ENGLISH/PPO/ppo-01.html>), p.3.

Regulation of Business Concerning Commodities Investment และมาตรา 147 Commodity Exchange Act กำหนดว่ารัฐมนตรีที่มีอำนาจดำเนินการได้แก่ คณะรัฐมนตรี รัฐกระทรวงเกษตร ป่าไม้ และประมง รัฐมนตรีกระทรวงเศรษฐกิจและอุตสาหกรรมสินค้าจำพวกโลหะมีค่า และสินค้าที่มีใช้สินค้าเกษตร จะอยู่ภายใต้การควบคุมของกระทรวงการค้าระหว่างประเทศและอุตสาหกรรม (Ministry of International trade and Industry: MITI) และอยู่ในบังคับของ Commodity Exchange Act ส่วนสินค้าเกษตร จะอยู่ภายใต้การดูแลของกระทรวงเกษตรป่าไม้และการประมง (Ministry of Agriculture, Forestry and Fisheries) ส่วนการซื้อขายล่วงหน้าทางการเงินจะอยู่ใต้บังคับ Financial Futures Trading Law และอยู่ใต้บังคับของกระทรวงการคลัง (Ministry of Finance)

กฎหมายควบคุมการซื้อขายล่วงหน้าในตลาดต่างประเทศของญี่ปุ่น (Law Concerning Consignment, ETC of Futures Transactions in International Commodities Markets) ให้อำนาจหน่วยงานที่เกี่ยวข้องคือรัฐมนตรีกระทรวงต่าง ๆ (Competent Minister) ในการดำเนินการแก่ผู้กระทำผิด

นอกจากนี้รัฐมนตรียังมีอำนาจก้าวล่วงไปพิจารณาคำสั่งไม่รับสมาชิกของตลาด และตรวจสอบสัญญาระหว่างตลาดกับสมาชิกอีกด้วย

(3) อำนาจหน้าที่เกี่ยวกับพยานหลักฐาน

อำนาจในการตรวจสอบหรือเรียกพยานหลักฐานเป็นของรัฐมนตรีที่สามารถเรียกพยานหลักฐานเพื่อการตรวจสอบตามมาตรา 26 และทั้งนี้มาตรา 120 กำหนดว่าเมื่อปรากฏว่าตลาดหรือสมาชิกละเมิดคำสั่งหรือบทบัญญัติของกฎหมายเช่นว่านั้น หรือส่อไปในทางที่จะมีพฤติกรรมเช่นนั้น หากรัฐมนตรีเห็นเป็นการจำเป็นเพื่อคุ้มครองประโยชน์ของสาธารณชน รัฐมนตรีอาจให้เจ้าหน้าที่ เข้าไปในสถานที่ประกอบธุรกิจและตรวจสอบเอกสาร สมุด และสิ่งของอย่างอื่นที่เกี่ยวข้องกับธุรกิจ

(4) การดำเนินการทางปกครอง

มาตรา 119 ของ Commodity Exchange Act กำหนดให้รัฐมนตรีกระทรวงต่าง ๆ มีอำนาจดำเนินการระบวนการด้านปกครอง (Administrative Procedure) ต่อผู้ฝ่าฝืนเกณฑ์ต่าง ๆ โดยในกรณีที่มีการละเมิดกฎหมาย กฎข้อบังคับของตลาดหรือผู้ประกอบการธุรกิจ มีพฤติกรรมที่ไม่สมควรแก่การประกอบธุรกิจ รัฐมนตรีมีอำนาจถอนการอนุญาตหรือพักไว้ไม่เกิน 6 เดือนตามมาตรา 28

(5) การระงับข้อพิพาท

การพิจารณาคดีข้อโกงเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้ากระทำในศาลและมีการบังคับคดีเช่นเดียวกับกรณีคดีข้อโกงทั่วไป อย่างไรก็ตามกระบวนการซื้อขายล่วงหน้าจะมีกลไกการมอบข้อพิพาทให้อนุญาตตุลาการชี้ขาดเช่นเดียวกับไทย

เมื่อมีคดีข้อโกงเกิดขึ้นอัยการที่รับผิดชอบในญี่ปุ่นมีอำนาจฟ้องร้องผู้ที่กระทำการโดยข้อโกงแม้การซื้อขายที่เกี่ยวข้องจะเป็นเรื่องของการซื้อขายสัญญาซื้อขายทองคำล่วงหน้าในต่างประเทศ ดังเช่นที่ผ่านมา Osaka prosecutor officers ได้ยื่นฟ้องผู้ขายที่มีพฤติกรรมฉ้อโกงในการซื้อขายตัวสัญญาทองคำล่วงหน้าในตลาดผลิตภัณฑ์ล่วงหน้าที่ย่องง โดยผู้เสียหายส่วนมากเป็นแม่บ้าน และผู้มีเงินได้จากกองเงินบำนาญ(pensioner) โดยผู้กระทำความผิดโดยการรับประกันกำไรซึ่งผิดกฎหมายหลายครั้ง และเป็นที่เชื่อว่าผู้กระทำความผิด รายดังกล่าวมิได้ทำการซื้อขายตัวสัญญาจริงแต่เอาเงินเข้ากระเป๋าตนเอง⁷⁰

(6) การป้องกันการก่อให้เกิดความเสียหาย

มาตรการที่สำคัญตามกฎหมายฉบับนี้ให้อำนาจหน่วยงานดำเนินการแก่ผู้กระทำความผิดที่สำคัญได้แก่การออกคำสั่งระงับการประกอบธุรกิจตามมาตรา 11 ซึ่งกำหนดให้อำนาจรัฐมนตรีในการสั่งพักการประกอบธุรกิจทั้งหมดหรือส่วนหนึ่งส่วนใดของผู้ประกอบการไม่เกิน 1 ปี หากพบว่าผู้ประกอบการได้ละเมิดกฎหมาย และเกรงว่าการกระทำอาจดำเนินต่อไป โดยคำสั่งดังกล่าวจะมีผลต่อเมื่อมีการประกาศแก่สาธารณชนทราบ

(7) การบังคับใช้กฎหมาย

ที่ผ่านมากระทรวงเกษตรและป่าไม้ของญี่ปุ่นได้ดำเนินการระงับการดำเนินธุรกิจของผู้ประกอบการซื้อขายล่วงหน้า (dealer) เนื่องจากฝ่าฝืนกฎหมายที่จำกัดการซื้อขายล่วงหน้าผลิตภัณฑ์ในต่างประเทศ " มาตรการตามกฎหมายที่เกี่ยวข้องกับการซื้อขายล่วงหน้าของญี่ปุ่นทั้งสามฉบับดังกล่าวแล้วในบทที่ 3 ได้แก่มาตรการทางปกครองและทางอาญา

(8) ข้อสันนิษฐานตามกฎหมาย

มาตรการประการหนึ่งที่น่าจะเป็นประโยชน์ตามกฎหมายฉบับนี้ได้แก่ข้อสันนิษฐานในเรื่องราคาปิดของธุรกรรมการซื้อขายล่วงหน้า ซึ่งมาตรา 13 กำหนดให้สันนิษฐานในกรณีที่ลูกค้าได้ทำคำสั่งซื้อโดยมิได้กำหนดราคาสัญญาซื้อขายล่วงหน้าต่างประเทศระหว่างลูกค้ากับคู่สัญญาซื้อขายล่วงหน้าสัญญาต่างประเทศให้ถือว่าการขายที่กระทำโดยคำสั่งที่เกี่ยวข้องนั้นได้กระทำในราคาสูงสุดเมื่อเปรียบเทียบกับธุรกรรมซื้อขายล่วงหน้าที่มีช่วงระยะ

⁷⁰ Roderick Seeman. "Commodities Traders Suspended -Overseas Commodities Futures Trading. Japan Law Letter 1/84 p. 1. (Available from <http://www/japan.aw.com/lawletter/jan84/bhx.htm>)

⁷¹ Ibid.

เวลาอย่างเดียวกันกับธุรกรรมตามคำสั่งดังกล่าว(uniform futures transaction)ในตลาดต่างประเทศในวันที่ใกล้เคียงที่สุดกับหลังจากที่ได้รับคำสั่งซื้อขายซึ่งได้แก่วันที่เขาทำธุรกรรมในซื้อขายตามคำสั่ง ณ ตลาดต่างประเทศ

(9) การตีความกฎหมาย

Commodity Exchange Act มีบทบัญญัติให้อำนาจรัฐมนตรีที่เกี่ยวข้องออกกฎเกณฑ์ในเรื่องการตีความถ้อยตามกฎหมายดังกล่าว

(10) การดำเนินคดีและลงโทษผู้กระทำความผิด

ในกรณีในตลาดละเมิดกฎหมายหรือคำสั่งที่ออกตามกฎหมายดังกล่าว หรือข้อบังคับจัดตั้งของตลาด หรือละเลยไม่ให้อำนาจตามที่กฎหมายหรือข้อบังคับหรือคำสั่งเช่นว่านั้นให้อำนาจไว้ เพื่อดำเนินการให้สมาชิกทำตามกฎหมายหรือข้อบังคับต่าง ๆ นั้นตามที่จำเป็น รัฐมนตรีสามารถสั่งพักหรือเพิกถอนการอนุญาตให้ประกอบธุรกิจทั้งหมดหรือบางส่วนเป็นเวลา 1 ปี

หากเห็นว่าการเปิดดำเนินการของตลาดใดอาจก่อให้เกิดผลเสียต่อส่วนได้เสียของสาธารณชนอาจสั่งระงับการดำเนินการของตลาดทั้งหมดหรือบางส่วนไม่เกิน 3 เดือนเพื่อรอคำสั่งคณะรัฐมนตรีต่อไป

ในกรณีผู้ละเมิดกฎหมายเป็นเจ้าหน้าที่ตลาดที่ได้กระทำการละเมิดกฎหมายหรือโดยได้รับใบอนุญาตมาโดยไม่เป็นธรรม รัฐมนตรีสามารถเพิกถอนใบอนุญาตได้

(11) การค้นคว้าวิจัย

มาตรา 97 Commodity Exchange Act ของญี่ปุ่นนั้นกำหนดให้มีองค์กรของกระทรวงการค้าระหว่างประเทศและอุตสาหกรรมเรียกว่า Commodity Exchange Council ทำหน้าที่ในการค้นคว้าวิจัยและศึกษาเรื่องต่างๆ เกี่ยวกับการบังคับใช้กฎหมาย ซึ่งประธานและสมาชิกแต่งตั้งโดยนายกรัฐมนตรีโดยความเห็นชอบของสภาทั้งสอง

เนื่องจากกฎหมายและองค์กรกำกับดูแลกฎหมายเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้ากระจาย มีหน่วยงานหลายหน่วยงานควบคุม ก่อให้เกิดความยุ่งยากแก่นักลงทุนและการประกอบธุรกิจ เกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้า ทำให้เป็นอุปสรรคต่อการพัฒนาและเติบโตของการซื้อขายล่วงหน้าในญี่ปุ่น

(12) องค์กรกำกับดูแลตนเอง

มาตรา 40 ของ Commodity Exchange Law ยังได้กำหนดให้ตลาดแต่ละตลาด ต้องดำเนินการกำหนดในข้อบังคับจัดตั้งของตน และระเบียบกฎเกณฑ์ต่างๆ ในกรณีที่สมาชิกละเมิดกฎหมาย หรือคำสั่งตามกฎหมาย หรือ คำสั่งที่ออกตามกฎหมายนี้ หรือรัฐ

มนตรีที่มีอำนาจ กฎระเบียบในการดำเนินธุรกิจ กฎระเบียบในเรื่องสัญญารับดำเนินการ หรือกฎระเบียบอื่นใด หรือได้กระทำการใดในทางตรงข้ามกับการทำธุรกรรมโดยสุจริต จะมีโทษปรับไม่เกิน 2 แสนเยน ธุรกรรมที่ได้มีอยู่ทั้งหมดหรือบางส่วนในตลาดจะถูกพัก และตลาดจะดำเนินการพักจำกัด หรือไล่ออกจากการเป็นสมาชิก ซึ่งจากบทบัญญัติดังกล่าวจะเห็นได้ว่าตลาดซื้อขายล่วงหน้าของญี่ปุ่นเป็นองค์กรที่มีการกำกับดูแลตนเองเช่นเดียวกับในประเทศอื่น ๆ

4.4.3 หน่วยงานบังคับใช้กฎหมายในอังกฤษ

4.4.3.1 การดำเนินคดีทั่วไป

โดยทั่วไปในคดีอาญากระบวนการจะเป็นไปเช่นเดียวกับคดีตาม Criminal Justice Act 1993 กล่าวคือการดำเนินการสืบสวนคดีจะเริ่มต้นที่ตำรวจ และการฟ้องร้องดำเนินคดีกระทำโดยอัยการ ซึ่งมีหน่วยงานที่รับผิดชอบได้แก่ Crown Prosecution Office ซึ่งจะทำหน้าที่เป็นโจทก์ฟ้องคดีต่อศาล

4.4.3.2 หน่วยงานสืบสวนสอบสวนพิเศษ

ในคดีข้อโกงร้ายแรงในอังกฤษมีหน่วยงานเรียกว่า Serious Fraud Office ซึ่งจัดตั้งขึ้นตาม Criminal Justice Act 1987 มีอำนาจหน้าที่ดำเนินการสอบสวนและฟ้องร้องดำเนินคดีมีความซับซ้อนรวมทั้งคดีข้อโกงที่มีทุนทรัพย์ตั้งแต่ 1 ล้านปอนด์ขึ้นไป หรือมีความเกี่ยวข้องกับเรื่องระหว่างประเทศ และมีความซับซ้อนหรือต้องการผู้เชี่ยวชาญพิเศษ ทั้งนี้ SFO นั้นถือเป็นส่วนหนึ่งของกระบวนการยุติธรรมทางอาญาของอังกฤษ โดยในการสืบสวนสอบสวน SFO นั้นปฏิบัติหน้าที่ร่วมกับตำรวจ ส่วนคดีข้อโกงอื่น ๆ ยังคงอยู่ในเขตอำนาจของตำรวจและอัยการเช่นคดีโดยทั่วไป

SFO เป็นหน่วยงานอิสระของรัฐบาลที่อยู่ใต้บังคับบัญชาของอัยการสูงสุด (Attorney General) ลักษณะที่สำคัญของการทำงานของ SFO เป็นการทำงานร่วมกันระหว่างผู้เชี่ยวชาญด้านต่าง ๆ รวมทั้งนักกฎหมายและตำรวจ นอกจากนี้ยังมีการให้อำนาจผู้อำนวยการของ SFO ในการให้ความช่วยเหลือหน่วยงานในต่างประเทศในการดำเนินการได้หากหน่วยงานต่างประเทศนั้นเข้าข่ายตามที่กำหนดและมีการร้องขอจากพนักงานเจ้าหน้าที่ต่างประเทศในกรณีเช่นว่านั้น

นอกจากนี้ในกรณีที่มีการกล่าวหาว่ามีการฉ้อโกงที่ร้ายแรงหรือซับซ้อน หน่วยงานต่างๆ รวมถึง Financial Service Authority และ Bank of England จะต้องรายงานให้ SFO ทราบ
 Serious Fraud Office เป็นส่วนหนึ่งของกระบวนการยุติธรรมของอังกฤษซึ่งจัดตั้งขึ้นตาม Criminal Justice Act 1987 โดยรับผิดชอบในการสืบสวนสอบสวน และดำเนินคดีคดีฉ้อโกงที่มีขนาดใหญ่ โดยเป็นหน่วยงานอิสระของรัฐ มีผู้อำนวยการ(director) เป็นผู้บังคับบัญชาสูงสุดและอยู่ใต้บังคับบัญชาของอัยการสูงสุด (Attorney General) ในการปฏิบัติหน้าที่จะทำงานโดยร่วมมือกับหน่วยงานอื่น ๆ รวมถึง FSA เมื่อมีกรณีฉ้อโกงขนาดใหญ่หรือที่มีความซับซ้อนเกิดขึ้นหน่วยงานต่างๆ รวมทั้ง FSA ต้องรายงานแก่ SFO ขณะที่คดีฉ้อโกงอื่นโดยหลักแล้วจะดำเนินคดีโดยตำรวจและอัยการ (Crown Prosecution)

เมื่อมีการส่งคดีไปยังผู้อำนวยการSFO หากผู้อำนวยการเห็นว่ามีความเหมาะสมเชื่อว่าเกี่ยวข้องกับกรณีฉ้อโกงที่มีขนาดใหญ่หรือซับซ้อน ก็จะ ดำเนินการสืบสวนสอบสวน ซึ่งในการวินิจฉัยเช่นนั้นจะพิจารณาองค์ประกอบที่สำคัญคือ จากทุนทรัพย์ที่มีการฉ้อโกงเกินหนึ่งล้านปอนด์ หรือ โดยมีองค์ประกอบอื่นเช่นมีลักษณะระหว่างประเทศ ไม่ว่าจะเป็นที่สนใจของสาธารณชนหรือไม่ และหรือคดีที่มีความต้องการความรู้ความเชี่ยวชาญเป็นพิเศษ

มาตรา 1 ของ Criminal Justice Act กำหนดให้SFO ทำงานร่วมกับตำรวจ โดยทำงานซึ่งนำโดยนักกฎหมาย และประกอบไปด้วยตำรวจ นักบัญชี และเจ้าหน้าที่สนับสนุนที่แต่งตั้งขึ้น เพื่อให้เกิดความรวดเร็วการสืบสวนสอบสวนอย่างมีประสิทธิภาพและทำให้สามารถดำเนินการฟ้องร้องคดีได้

4.4.3.3 กระบวนการตามกฎหมายเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้า

เดิมกฎเกณฑ์ต่าง ๆ ในเรื่องการซื้อขายล่วงหน้าจะมีลักษณะเป็น Self Regulatory และอยู่ใต้การควบคุมของ Bank of England ก่อน ค.ศ. 1988 การซื้อขายล่วงหน้าจะอยู่ภายใต้การกำกับดูแลของBank of England ซึ่งมีอำนาจหน้าที่กำกับดูแลทั่วไปและภายใต้การดูแลขององค์กรกำกับดูแลตนเอง ผลตามมาก็คือองค์กรกำกับดูแลตนเองมีมาตรฐานแตกต่างกัน รวมทั้งมีการยกเว้นข้อกำหนดเช่นในในเรื่องเงินประกันในการเข้าเป็นสมาชิกของครอบครัวหรือบริษัทที่มีธุรกิจมายาวนาน ต่อมาในปี ค.ศ. 1988 Financial Service Act 1986 มีผลใช้บังคับ โดยมีหน่วยงานที่กำกับดูแลที่ได้แก่ Department of Trade and Industry (DTI) ที่ทำหน้าที่เป็นข้าราชการ และองค์กรกำกับดูแลที่กำกับดูแลตนเองที่อยู่ในการควบคุมของ Securities and Investment Board (SIB) ซึ่งให้อำนาจและมีเขตอำนาจในการควบคุมดูแลตลาดและองค์กรกำกับดูแลตนเอง โดยทั้งองค์กรกำกับดูแลตนเองและ SIB นั้นมีกฎเกณฑ์

ของตนในเรื่องการปฏิบัติ (conducts) การรายงานข้อมูลทางการเงินและที่เกี่ยวกับธุรกรรม ความเพียงพอของทุน การแยกเงินของลูกค้านอกจากนี้ องค์กรกำกับดูแลตนเองยังมีการออกกฎระเบียบเกี่ยวกับสิทธิตามสัญญา และหน้าที่ของบุคคลที่เข้าไปเกี่ยวข้องกับตลาด การฝ่าฝืนข้อกำหนดขององค์กรกำกับดูแลตนเองมีโทษปรับ เพื่อป้องกันการดำเนินประกอบธุรกิจที่กระทำความผิด และทำการดำเนินคดีอาญา

ต่อมาใน ค.ศ 1986 ได้มีการผ่าน Financial Service Act (FSA) 1986 ซึ่งมีผลบังคับใช้ตั้งแต่ ค.ศ. 1988 กฎหมายฉบับดังกล่าวมีผลก่อให้เกิดโครงสร้างของหน่วยงานซึ่งได้แก่ Department of Trade and Industry (DTI) โดยมีพนักงานเจ้าหน้าที่เป็นข้าราชการ โดยอาชีพและยังมีการใช้ Self Regulatory (SRO) ซึ่งจะควบคุมโดย Securities and Investment Board (SIB) ซึ่งมีเขตอำนาจเหนือการซื้อขายล่วงหน้าและอนุพันธ์ต่าง ๆ และมีอำนาจหน้าที่ในการอนุญาตต่อองค์กรที่มีกฎเกณฑ์ของตนเองต่าง ๆ (Self Regulation Organization: SRO) และให้ผู้ที่ได้รับอนุญาตนั้นอนุญาตให้สมาชิกของตนเข้าลงทุนในธุรกิจ ทั้ง SRO และ SIB ได้วางหลักเกณฑ์สำหรับผู้ลงทุนในธุรกิจต่างๆ รวมถึงในวางหลักเกณฑ์ข้อปฏิบัติในการประกอบธุรกิจ (Business Conducts) การรายงานสถานะทางการเงิน การแยกเงินและทรัพย์สินของลูกค้า การฝ่าฝืนกฎเกณฑ์ของ SRO นั้นมีโทษทั้งที่เป็นการปรับ การห้ามประกอบธุรกิจและการดำเนินคดีอาญา นอกจากนี้มีการรวมตัวขององค์กร SRO ดังเช่น Associations of Futures Brokers and Dealers เข้ากับ the Securities Association ก่อให้เกิด Securities and Futures Association ซึ่งเป็น SRO ของการซื้อขายโภคภัณฑ์และหลักทรัพย์ ซึ่งตามระบบดังกล่าวของอังกฤษมีปัญหาในแง่ที่ว่าขาดลักษณะบังคับที่ชัดเจนและเป็นรูปแบบเดียวกัน⁷² และก่อให้เกิดภาระค่าใช้จ่ายสูงเนื่องจากภาคอุตสาหกรรมซื้อขายล่วงหน้าต้องรับภาระค่าใช้จ่ายเองทั้งหมด

Financial Services and Market Act 2000 ซึ่งได้รับพระราชทานอนุญาตเมื่อวันที่ 14 มิถุนายน พ.ศ. 2543 ควบคุมกิจกรรมต่าง ๆ ทางการเงินรวมทั้งการซื้อขายล่วงหน้าผลิตภัณฑ์ โดยมีการก่อตั้งพนักงานเจ้าหน้าที่ตามกฎหมายฉบับนี้ได้แก่ Financial Services Authority ("FSA") ซึ่งเป็นหน่วยงานที่จัดตั้งขึ้นตามพระราชบัญญัติ Financial Service Act 2000 มีผลเป็นการรวม SIB เข้ากับหน่วยงานอื่นเพื่อทำหน้าที่ควบคุมอุตสาหกรรมทางการเงินและ

⁷² International Finance Co-Operation. *Emerging Futures and Option markets. An Overview of Issues and prospects in Developing Country* (Washington DC : Capital Market Department, 1994), pp.5-18.

สมาชิกซึ่งรวมถึงตลาดการลงทุน ตลาดหลักทรัพย์ พันธบัตร ยูโร การซื้อขายปัจจัยทางการเงินล่วงหน้า

การซื้อขายผลิตภัณฑ์ล่วงหน้า เป็นต้น FSA นั้นมีหน่วยงานย่อยที่รับผิดชอบในเรื่องการธุรกิจหลักทรัพย์และการซื้อขายล่วงหน้าเรียกว่า The Securities and Futures Authority โดยเป็นจัดตั้งขึ้นตาม Financial Services Act 1986 เช่นเดียวกับ IMRO และ Supervision & Surveillance Division และมีการโอนย้ายพนักงานมาสังกัด FSA และองค์กรของหน่วยงาน Bank of England เดิม และที่เป็นระบบ Self Regulating Organization (SRO)

SFA มีคณะกรรมการดำเนินการพิจารณาทางวินัย (Disciplinary Tribunal) ที่จัดตั้งขึ้นเพื่อดำเนินการระงับเรื่องราวระหว่าง SFA กับจำเลยไม่สามารถลงเอยได้ โดยคณะกรรมการจะประกอบด้วยสมาชิก 3 คน โดยผู้เป็นประธานต้องเป็นบุคคลที่คุณสมบัติเหมาะสมซึ่งมักเคยเป็นผู้พิพากษาในศาลสูงหรือศาลอุทธรณ์ที่พ้นจากตำแหน่งจากการเกษียณอายุเป็นผู้ชี้ขาด ทั้งนี้จำเลยสามารถอุทธรณ์คำตัดสินของ Disciplinary Tribunal

ผลของ FSA ที่สำคัญมีสองประการคือ ประการแรกเป็นการรวมเอาองค์กรที่เกี่ยวข้องกับการกำกับดูแลมาไว้ด้วยกัน และประการที่สองได้แก่การเคลื่อนย้ายบทบาทของ SRO ทำให้ผู้ประกอบการธุรกิจอยู่ใต้กฎเกณฑ์อันหนึ่งเดียวกันที่เป็น City Code of Conducts ที่กำหนดตามประเภทธุรกิจ ดังนั้นเจ้าหน้าที่ของ Security and Futures Authority ที่จัดตั้งขึ้นตาม Financial Services Act 1986 กับ IMRO PIA และ Supervision and Surveillance Division of the Bank of England เป็นหน่วยงานเดียวที่รับผิดชอบในเรื่องดังกล่าว

ดังนั้นหน่วยงานที่มีอำนาจดูแลเรื่องการซื้อขายล่วงหน้าในปัจจุบันในอังกฤษ จึงได้แก่ได้แก่ Financial services Authority ซึ่งเกิดขึ้นตาม Financial Service Act ทำหน้าที่กำกับดูแลกิจกรรมทางการเงินโดยรวม และมีอำนาจหน้าที่ดำเนินการตามวัตถุประสงค์ของกฎหมายซึ่งรวมถึงการสร้างเชื่อมั่นในตลาด การระแวดระวังให้แก่สาธารณชน การคุ้มครองผู้บริโภคและการลดอาชญากรรมทางการเงิน โดยหน้าที่ดังกล่าวครอบคลุมการออกกฎระเบียบตามพระราชบัญญัติ การให้ข้อแนะนำหรือแนวทางในการดำเนินการ และตรวจพิจารณานโยบายต่าง ๆ ที่เกี่ยวข้อง โดยเกิดจากการรวมหน่วยงานต่าง ๆ ตามคำประกาศของรัฐบาลอังกฤษ อำนาจ FSA รวมถึงการห้ามไม่ให้ผู้เกี่ยวข้องกระทำการในทางที่อาจก่อให้เกิดความเสียหาย เท่าที่ผ่านมา FSA ได้มีการดำเนินการลงโทษทั้งทางวินัย

นอกจากนี้การบังคับใช้กฎหมายในกรณีของการซื้อขายล่วงหน้า นั้น FSA มีหน่วยงานย่อยที่สำคัญคือ Securities and Futures Authority หรือ SFA และ Disciplinary Tribunal

อำนาจหน้าที่ของ FSA อาจสรุปได้ดังต่อไปนี้

(1) การอนุญาตและกำหนดเงื่อนไขเกี่ยวกับการอนุญาต

อำนาจหน้าที่เกี่ยวกับการอนุญาตนั้น รวมถึงในกรณีที่ผู้รับอนุญาตกระทำความผิดซึ่ง FSA มีอำนาจเพิกถอนการอนุญาตตามมาตรา 297 หรือออกคำสั่งเป็นประการอื่นใดเพื่อให้แก้ไขหรือดำเนินการให้ถูกต้อง

(2) การกำกับดูแล

ในการกำกับดูแล ตามมาตรา 293 ถึง 295 FSA มีอำนาจกำหนดกฎเกณฑ์ต่าง ๆ รวมทั้งในเรื่องการจดส่งเอกสาร และรายงานต่าง ๆ แก่เจ้าหน้าที่เพื่อการตรวจสอบ

(3) อำนาจหน้าที่ในการกำหนดกฎเกณฑ์แก่ผู้ประกอบการธุรกิจ

มาตรา 138 กำหนดให้อำนาจ SFA ในการออกกฎเกณฑ์ในการดำเนินการของผู้ประกอบการธุรกิจ ควบคุม ในปัจจุบันมีการออก Handbook of Rules and Guidance ที่เป็นอันหนึ่งอันเดียวกันที่กำหนดกฎเกณฑ์เกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้า แทนที่กฎระเบียบที่เคยกระจายตามองค์กรต่าง ๆ ซึ่งผูกพันระหว่าง SRO กับสมาชิกตามสัญญาทางแพ่งเท่านั้น

(4) การดำเนินการแก่ผู้กระทำความผิดทางวินัย

การดำเนินการทางวินัยโดย FSA นั้นโทษที่จะใช้ได้แก่การประณามการกระทำโดยการเผยแพร่เกี่ยวกับการกระทำความผิด และลงโทษปรับ ตามมาตรา 205 ของ Financial Services Act 2000 กำหนดว่าในกรณีที่บุคคลผู้รับอนุญาตฝ่าฝืนบทบัญญัติของ Financial Services Act 2000 ต้องรับโทษทางวินัย

ตัวอย่างกรณีที่มีการกระทำความผิดที่โทษที่มีการลงโทษทางวินัย (disciplinary) ได้แก่กรณีของ Trevor Butler กับพวก ซึ่งเป็นพนักงานของ BP Oil International Limited (BPOIL) ซึ่งเมื่อวันที่ 12 มิถุนายน 1997 ได้ทำการซื้อขายล่วงหน้าในผลิตภัณฑ์ประเภทน้ำมันดิบร่วมกับพวกที่เป็นพนักงานเช่นกัน ได้แก่ Andrew Felton และ Diane Katisis ซื้อขายตรงข้ามกัน (cross trading) และ ในคดี James Archer, Andrian Ezra และ David Crisnati ในคดีดังกล่าวได้ลงโทษผู้กระทำความผิดในฐานะใช้กลยุทธ์และพยายามปั่นราคาในการซื้อขายในตลาดหุ้นในสวิตเซอร์แลนด์ มาตราการที่ FSA โดย Securities and Futures Authorities (SFA) ซึ่งเป็นหน่วยงานย่อยของ FSA ได้ใช้มาตรการโดยถอดถอนออกจากการเป็นผู้กระทำความผิด และปรับตั้งแต่ 5 หมื่นถึงหนึ่งแสนปอนด์ ซึ่งมีการดำเนินคดีทางวินัยภายหลังกฎหมายปี 2000 บังคับใช้

(5) การดำเนินคดีในกรณีปั่นตลาดหรือราคา

มาตรา 123 กำหนดว่าในกรณีเป็นที่พอใจแก่ FSA ว่าบุคคลใดเกี่ยวข้องกับการใช้ตลาดในทางที่ผิด (market abuse) หรือ ผู้ใช้หรือผู้ยืมให้บุคคลที่ใช้ตลาดโดยไม่ชอบโดยการกระทำหรืองดเว้นการกระทำใด และผู้ที่ถูกใช้หรือถูกยืมได้กระทำการเช่นว่า FSA จะสามารถลงโทษแก่การกระทำผิดนั้นตามที่เห็นสมควร หรือประณามต่อสาธารณชนถึงการเข้าเกี่ยวข้องกับการกระทำที่เป็นการใช้ตลาดในทางที่ผิดนั้น

(6) การรวบรวมข้อมูลพยานหลักฐานและสืบสวน

มาตรา 165 นั้นกำหนดให้สิทธิ FSA ในการเรียกให้บุคคลผู้รับอนุญาตต้องจัดส่งเอกสาร ข้อมูลต่าง ๆ ภายในเวลาที่กำหนด ส่วนเจ้าพนักงานที่มีหน้าที่สอบสวนตามกฎหมายฉบับนี้ได้แก่ FSA และ Secretary of State ซึ่งหากสอบสวนแล้วมีข้อเสนอแนะ (suggest) ว่ามีการกระทำความผิด ก็มีอำนาจแต่งตั้งเจ้าพนักงานสืบสวนสอบสวนอีกชั้นหนึ่ง ทั้งนี้แผนกรับสืบสวนสอบสวนต้องมีการส่งหนังสือแจ้งแก่ผู้เกี่ยวข้องก่อนการสอบสวน ตามมาตรา 170

นอกจากนี้ มาตรา 169 ยังกำหนดให้อำนาจการสืบสวนสอบสวนในการทำการสืบสวนสอบสวนเพื่อให้ความช่วยเหลือเจ้าพนักงานต่างชาติ

(7) การออกหมายห้าม

FSA นั้นไม่มีอำนาจในการออกหมายห้ามการกระทำความผิดเอง แต่มีอำนาจร้องขอต่อศาลให้ออกหมายห้ามในกรณีที่ปรากฏว่าน่าจะเกิดการละเมิดกฎหมาย หรือกรณีที่มีบุคคลละเมิดข้อกำหนดเช่นนั้นแล้ว และมีทางว่าจะกระทำการเช่นว่านั้นต่อไปหรือซ้ำ

(8) การเยียวยาความเสียหาย

FSA หรือ Secretary of State มีอำนาจร้องขอให้ศาลสั่งให้ผู้กระทำการฝ่าฝืนกฎหมายจ่ายเงินแก่ FSA ในส่วนที่เป็นกำไรที่ผู้ผิดนั้นได้จากการกระทำความผิด ในส่วนที่เป็นค่าเสียหายที่เกิดขึ้นจากการกระทำความผิดนั้น

(9) การตรวจสอบการทำงาน

องค์กรอัยการ หรือ Crown Prosecution Office ของอังกฤษมีกฎหมายกำหนดให้มีการตรวจสอบการทำงานโดยเจ้าหน้าที่ที่จัดตั้งตามกฎหมายเฉพาะ (Inspector) โดยหน่วยงานดังกล่าวมีหน้าที่ตรวจสอบและจัดทำรายงานเกี่ยวกับผลดำเนินการต่างเพื่อเสนอต่อผู้บังคับบัญชาสูงสุด

4.4.4 องค์การบังคับใช้กฎหมายในสิงคโปร์

4.4.4.1 กระบวนการทั่วไป

โดยทั่วไปขั้นตอนการดำเนินการบังคับใช้กฎหมายทางอาญาของสิงคโปร์นั้น มีตำรวจและ Legal Officer ซึ่งมีอัยการสูงสุดซึ่งประธานาธิบดีเป็นผู้แต่งตั้งบังคับบัญชา โดยทั่วไปนั้นมีองค์กรในกระบวนการก่อนฟ้องที่ทำหน้าที่บังคับใช้กฎหมายได้แก่ตำรวจและอัยการดังนี้

หน่วยงานหลักที่ทำหน้าที่บังคับใช้กฎหมายของสิงคโปร์ที่ทำหน้าที่ในการบังคับให้เป็นไปตามกฎหมายอาญา (Penal Code) และกฎหมายที่เกี่ยวข้องได้แก่ กองกำลังตำรวจแห่งสิงคโปร์ (Singapore Police Force) ซึ่งมีอำนาจดำเนินการตามที่กำหนดในกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญา (Criminal Procedure Code) โดยมีอัยการเป็นผู้ดำเนินการฟ้องร้องคดี

4.4.4.2 หน่วยงานสืบสวนสอบสวนพิเศษ

Commercial Affair Department (CAD) นั้นเป็นหน่วยงานที่มีแผนกคดีที่ดำเนินการกับการฉ้อโกงเกี่ยวกับหลักทรัพย์และการพาณิชย์นาวี ซึ่งได้แก่ Securities and maritime Fraud Division มีหน้าที่เฉพาะทำหน้าที่ตรวจสอบ ทำหน้าที่ร่วมกับตำรวจและพนักงานอัยการจะทำให้มีผู้ชำนาญการและประสบการณ์เฉพาะด้านย่อมจะทำให้สามารถบังคับใช้กฎหมายและดำเนินคดีโดยมีประสิทธิภาพ

อำนาจหน้าที่สำคัญของCADนั้นได้แก่ อำนาจในทางการสอบสวนและดำเนินการเพื่อประโยชน์ในการสอบสวน รวมถึง มีอำนาจในการดำเนินการต่อไปนี้

- (1) การรับข้อมูลและร้องทุกข์
- (2) การสืบสวนและหาข้อเท็จจริงเบื้องต้น
- (3) การสืบสวนสอบสวน
- (4) การดำเนินคดี
- (5) การตรวจสอบ (surveillance) โดยวิเคราะห์ข้อมูลทางการค้าและการตลาดค่าใช้จ่ายสูง ไม่สามารถทำโดยสมบูรณ์ อาจเป็นการนอกเหนืออำนาจ และทำให้เสียหายต่อตลาดทุน
- (6) ในการจัดการบริหารทั่วไป
- (7) สนับสนุนการปฏิบัติหน้าที่ของเจ้าหน้าที่อื่น เช่น รวบรวม จัดเก็บ บริหารการใช้ข้อมูล ทำความเห็น ตอบคำถาม

4.4.4.3 หน่วยงานกำกับดูแลตามกฎหมายเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้า

ก. หน่วยงานกำกับดูแลการซื้อขายล่วงหน้า

แม้ว่าระบบการซื้อขายล่วงหน้าในสิงคโปร์จะได้รับอิทธิพลจาก Commodity Futures Trading Act ของสหรัฐและตลาดซื้อขายล่วงหน้าในสิงคโปร์เชื่อมโยงกับทั้งในสหรัฐ อังกฤษ และญี่ปุ่นก็ตาม โครงสร้างของกฎหมายหรือกฎเกณฑ์ในเรื่องการซื้อขายล่วงหน้าในสิงคโปร์ นั้นมีความแตกต่างจากในสหรัฐ อังกฤษ และญี่ปุ่น กล่าวคือ Futures Trading Act 1987 กำหนดให้อุตสาหกรรมซื้อขายล่วงหน้าขึ้นอยู่กับอยู่ใต้การควบคุมของ Monetary Authority of Singapore (MAS) MAS มีอำนาจควบคุมดูแลการซื้อขายล่วงหน้า และมีอำนาจในเรื่องตลาดการเงินของสิงคโปร์ทั้งหมด ตลอดจนองค์กรที่ประกอบธุรกิจซื้อขายล่วงหน้า ยกเว้นแต่ในสินค้าประเภทยางพาราที่ดำเนินการโดย Rubber Association of Singapore ซึ่ง MAS ไม่มีอำนาจควบคุมอย่างเป็นทางการ แต่สามารถตรวจสอบกำกับดูแลอย่างกว้างและให้คำแนะนำ (Recommendation) นอกจากนี้ตามที่มีการแก้ไขเพิ่มเติม Futures Trading Act ในค.ศ. 1995 มีอำนาจเกี่ยวกับการออกใบอนุญาตประกอบธุรกิจ ดังนั้น MAS นั้นมีอำนาจควบคุมดูแลการซื้อขายล่วงหน้ายางพาราและผลิตภัณฑ์อื่นด้วยโดยมีหน้าที่พิจารณา ตรวจสอบการกระทำในตลาด

อำนาจหน้าที่ของ MAS นั้นเป็นไปตาม CTA FTA และกฎหมายจัดตั้งซึ่งได้แก่ Monetary Authority of Singapore Act ซึ่งอำนาจหน้าที่หลักของ MAS ตามกฎหมายดังกล่าวรวมได้แก่ การเป็นผู้ออกกฎเกณฑ์และกำกับดูแลกิจกรรมทางการเงินต่างรวมถึงการซื้อขายล่วงหน้า อำนาจหน้าที่ของ Mas นั้นยังรวมถึงการยกเว้นข้อกำหนดตามกฎหมาย กล่าวคือ มาตรา 61 กำหนดให้ MAS โดยความเห็นชอบของรัฐมนตรี หากพิจารณาถึงประโยชน์ของสาธารณชนแล้ว และไม่ปฏิบัติตามกฎหมายนี้ อาจยกเว้นบุคคลใด ๆ จากกฎหมายนี้และเพิกถอนการยกเว้นเช่นว่านั้น

ข. Board of Trade Development (BTD)

CFA มาตรา 63 กำหนดว่า คณะกรรมการโดยความเห็นชอบของรัฐมนตรี อาจออกกฎระเบียบข้อบังคับของ Futures Industries Act หรือข้อบังคับของกฎหมายนี้ และเพื่อการดำเนินการให้เป็นไปอย่างเหมาะสม

ทั้งนี้ โดยความเห็นชอบของรัฐมนตรี BTD นั้น อาจออกกฎระเบียบข้อบังคับในเรื่องกิจกรรม มาตรฐาน ที่บรรดาโบรกเกอร์ ที่ปรึกษา ผู้จัดการกองทุน จะต้องรักษา รวมถึงลักษณะการดำเนินการ (manner) วิธีการ และสถานที่ประกอบธุรกิจหรือดำเนินการชักชวน

การปฏิบัติในการในการชักชวน (b) กำหนดเงื่อนไขการประกอบธุรกิจในตลาดซื้อขายล่วงหน้า การกำหนดเนื้อความและการจัดส่งวัตถุหรือคำโฆษณาที่อยู่ในรูปเขียน พิมพ์ หรือ visual material ตลอดจนการโฆษณาต่าง ๆ ที่อาจจัดส่งหรือใช้โดยบุคคลใด ๆ เกี่ยวกับสัญญาซื้อขายล่วงหน้า กำหนดรูปแบบและข้อความการยืนยันสัญญาซื้อขายล่วงหน้าที่โบรกเกอร์ทำแทนลูกค้า การจัดทำบัญชี บันทึกรายงานของผู้ประกอบธุรกิจ กำหนดแบบฟอร์มในการดำเนินการของ Board และค่าธุรกรรมเนียมต่าง ๆ ในการดำเนินการตามกฎหมาย ซึ่งในกฎระเบียบเช่นว่านั้นสามารถกำหนดว่าการฝ่าฝืนเป็นการกระทำความผิดและมีโทษปรับไม่เกิน 5000 ดอลลาร์สิงคโปร์หรือ จำคุกไม่เกิน 12 เดือนหรือทั้งจำทั้งปรับ

ในเรื่องพยานหลักฐานนั้นมาตรการที่นำมาบังคับใช้รวมถึงการให้อำนาจ Board อาจเรียกเอกสารจากผู้ประกอบธุรกิจดังกล่าว

นอกจากนี้มาตรา 18 กำหนดให้ถือว่าใบอนุญาตในการประกอบธุรกิจถูกเพิกถอนในกรณีที่ผู้รับอนุญาตทำการฝ่าฝืนกฎหมาย หรือไม่เป็นธรรม

มีนำข้อสังเกตคือกรณีที่หน่วยงานของสิงคโปร์นั้นมีอำนาจดูแลการซื้อขายล่วงหน้าทั้ง โภคภัณฑ์และการซื้อขายล่วงหน้าผลิตภัณฑ์ทางการเงินนั้นมีข้อดีคือลดปัญหาการหลอมน ซ่อนและขัดแย้งกันในเรื่องของเขตอำนาจ

4.4.5 หน่วยงานบังคับใช้กฎหมายของมาเลเซีย

4.4.5.1 การดำเนินคดีทั่วไป

การดำเนินคดีอาญาตามกฎหมายมาเลเซียนั้นหน่วยงานแรกที่เกี่ยวข้องกับการบังคับใช้กฎหมายเมื่อการกระทำความผิดเกิดขึ้น ได้แก่ตำรวจ (Royal Malaysian Police) ซึ่งทำหน้าที่รับแจ้งการกล่าวโทษ สืบสวนคดีในเบื้องต้นก่อนรวบรวมพยานหลักฐานแก่พนักงานอัยการเพื่อดำเนินการฟ้องคดีต่อไป

หน่วยงานที่ทำหน้าที่ในการฟ้องร้องคดีได้แก่อัยการ ซึ่งการดำเนินคดีเกี่ยวกับหลักทรัพย์และการซื้อขายล่วงหน้าต้องได้รับอนุมัติจากพนักงานอัยการผู้มีอำนาจ

4.4.5.2 การดำเนินคดีตามกฎหมายในเรื่องการซื้อขายล่วงหน้า

ตาม FTA ผู้อำนาจดำเนินการกำกับดูแลบังคับใช้กฎหมายเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าได้แก่รัฐมนตรีที่มีอำนาจหน้าที่ในเรื่องการเงินของประเทศมาเลเซีย ซึ่งได้แก่รัฐมนตรีที่ดูแลการเงินของประเทศ ซึ่งได้มอบอำนาจให้ Securities Commission (SC) ที่จัดตั้ง

มนตรีที่ดูแลการเงินของประเทศ ซึ่งได้มอบอำนาจให้ Securities Commission (SC) ที่จัดตั้งโดย Securities Commission Act 1993 และเป็นหน่วยงานที่มีทุนดำเนินการเป็นของตนเอง ที่มีหน้าที่สืบสวนและบังคับใช้กฎหมาย อยู่ใต้บังคับบัญชาของกระทรวงการคลัง และมีหน้าที่ต้องรายงานต่อรัฐสภาเป็นรายปี

อำนาจหน้าที่ของ SC รวมถึงออกกฎเกณฑ์ควบคุมบังคับทุกเรื่องเกี่ยวกับสัญญาซื้อขายล่วงหน้า ซึ่งในช่วงก่อนหน้านั้นการบังคับในเรื่องการฉ้อโกงเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าของมาเลย์เซียอยู่ในกรอบขององค์กรกำกับดูแลตนเองเช่นตลาดต่าง ๆ นอกจากนี้ SC เป็นหน่วยงานที่ทำหน้าที่กำกับดูแลหลักทรัพย์ด้วย อำนาจหน้าที่ตามที่กฎหมายกำหนดได้แก่

1. การอนุญาตและควบคุมบุคคลที่ได้รับอนุญาต
2. การส่งเสริมองค์กรกำกับดูแลตนเอง ทำให้มีการกระทำที่เหมาะสมของสถาบันตลาดและบุคคลที่ได้รับอนุญาต และคุ้มครองนักลงทุน
3. การสืบสวนสอบสวน กระบวนการในการดำเนินคดีเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าเริ่มจากหน่วยงาน SC เป็นผู้สืบสวน
4. การดำเนินการทางวินัยและปกครอง

การดำเนินการของ SC ในการบังคับใช้กฎหมายอาจสรุปได้ดังนี้

- (1) ออกกฎเกณฑ์ต่าง ๆ

อำนาจหน้าที่ในการออกกฎหมายและข้อบังคับ ต่าง ๆ รวมทั้งการกำหนดข้อยกเว้นการกระทำที่ละเมิดกฎหมายตามมาตรา 106 Future Industry Act

- (2) ออกคำสั่ง(order)

เพื่อเป็นไปตามกฎหมายSCมีอำนาจออกคำสั่งต่าง ๆ แก่บุคคลที่เกี่ยวข้องเพื่อให้ปฏิบัติตามข้อกำหนดภายใต้กฎหมาย

- (3) การสืบสวนสอบสวน

FIA นั้นกำหนดให้อำนาจ SC สอบสวนการกระทำที่เป็นความผิดและการกระทำที่ไม่เหมาะสมกับการประกอบธุรกิจและแจ้งข้อกล่าวหา โดยในการดำเนินการต้องแจ้งให้ผู้ถูกกล่าวหาทราบและมีโอกาสชี้แจง ซึ่งอำนาจในการพักใช้ใบอนุญาตเพื่อประโยชน์ของสาธารณชนตามที่เห็นสมควรตามมาตรา 28

(4) การฟ้องร้องขอต่อศาล

ในกรณีที่มีการฝ่าฝืนกฎหมายหรือหรือเงื่อนไขของใบอนุญาต SC นั้นมีอำนาจในการฟ้องร้องขอต่อศาลเพื่อให้มีคำสั่งห้ามผู้กระทำความผิดเข้าเกี่ยวข้องกับธุรกิจซื้อขายล่วงหน้า กองทุน หรือแสดงตนว่าเป็นผู้ประกอบการธุรกิจ หรือกระทำการแทนผู้ประกอบการธุรกิจซื้อขายล่วงหน้า

(5) การรวบรวมพยานหลักฐาน

ตามมาตรา 95 กำหนดว่า ตลาด สำนักหักบัญชีและผู้รับอนุญาตประกอบธุรกิจเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าจะต้องจัดทำบันทึก รายงาน สมุดบัญชี และให้ข้อมูลต่าง ๆ ตามที่ SC ต้องการ

(6) การเปรียบเทียบปรับ

เมื่อมีการกระทำที่เป็นการฝ่าฝืน FIA ประธาน SC นั้นโดยความเห็นชอบของอัยการสามารถดำเนินการเปรียบเทียบปรับในกรณีที่มีการกระทำความผิดตาม FIA หรือกฎเกณฑ์ที่ออกภายใต้ FIA

(7) องค์กรกำกับดูแลตนเอง

นอกจาก FIA แล้ว MDEX ยังมีกฎเกณฑ์ Business Rules ที่ใช้แก่พฤติกรรมของผู้เข้าร่วมการซื้อขาย ซึ่งมีวัตถุประสงค์เพื่อให้ผู้เข้าร่วมทำตามมาตรฐานระดับสูงในเรื่อง integrity และการซื้อขายที่เป็นธรรม และมีอำนาจลงโทษทางวินัยแก่ผู้เกี่ยวข้องที่กระทำผิดอีกด้วย

ข้อสังเกตจากการศึกษาการบังคับใช้กฎหมายมาเลย์เซียได้แก่ อำนาจหน้าที่ในการฟ้องคดีในเรื่องของการซื้อขายล่วงหน้าทุกคดีในมาเลย์เซียนั้นจำกัดทั้งโดยบทบัญญัติตามมาตรา 93 FIA ซึ่งกำหนดว่าการฟ้องคดีต้องได้รับความยินยอมเป็นหนังสือจากพนักงานอัยการ

นอกจากนี้สิทธิในการดำเนินคดีเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้านั้นมาตรา 104 กำหนดจำกัดสิทธิในการดำเนินคดีเกี่ยวกับการซื้อขายล่วงหน้าโดยกำหนดว่าการดำเนินคดีหรือการดำเนินการใดต่อศาลที่เกิดขึ้นเกี่ยวกับธุรกิจซื้อขายล่วงหน้าระหว่างโบรกเกอร์ด้วยกัน ระหว่างบริษัทในเครือและตลาด ระหว่างบริษัทในเครือกับสำนักหักบัญชี และระหว่างโบรกเกอร์กับลูกค้า นั้นห้ามมิให้ดำเนินการต่อศาล เว้นแต่เครื่องมือหรือทรัพย์สินที่มีอยู่ทั้งหมดตามกฎหมายฉบับนี้หรือกฎระเบียบหรือข้อบังคับเกี่ยวกับธุรกิจของตลาดที่เกี่ยวข้องหรือสำนักหักบัญชีจะไม่มีมาตรการเยียวยา ผลคือทำให้สิทธิในการดำเนินคดีนั้นถูกจำกัดไป