การขอรับการส่งเสริมการลงทุน (BOI): คุณสมบัติโครงการ สิทธิประโยชน์ เงื่อนไข และการประเมินก่อนยื่นคำขอ

โดย เอกสยาม ชัยศร ที่ปรึกษากฎหมาย
บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด

> เนื้อหานี้เป็นข้อมูลกฎหมายทั่วไป ไม่ใช่ความเห็นทางกฎหมายเฉพาะกรณี การพิจารณาแต่ละเรื่องต้องอาศัยข้อเท็จจริงและพยานหลักฐานของเรื่องนั้น ฉบับออนไลน์ที่ปรับปรุงล่าสุดอยู่ที่ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

สาระสำคัญโดยสรุป

- ผู้ได้รับการส่งเสริมต้องเป็นบริษัท มูลนิธิ หรือสหกรณ์ แต่ยื่นคำขอก่อนจัดตั้งบริษัทได้ตามมาตรา 17 วรรคสาม
- ประกาศคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน ที่ 8/2565 กำหนดเงินลงทุนขั้นต่ำไม่น้อยกว่า 1 ล้านบาท ไม่รวมค่าที่ดินและทุนหมุนเวียน และอัตราส่วนหนี้สินต่อทุนจดทะเบียนไม่เกิน 3 ต่อ 1 สำหรับโครงการริเริ่ม
- การยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลตามมาตรา 31 ต้องไม่เกินแปดปีนับแต่วันเริ่มมีรายได้ และโดยหลักกำหนดเป็นสัดส่วนของเงินลงทุนไม่รวมค่าที่ดินและทุนหมุนเวียน
- กิจการตามบัญชีสองหรือบัญชีสามท้ายพระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าวที่ได้รับการส่งเสริม ขอหนังสือรับรองตามมาตรา 12 แทนการขอใบอนุญาตได้ ตลอดระยะเวลาที่ได้รับการส่งเสริม

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

- การเพิกถอนสิทธิและประโยชน์ตามมาตรา 54 ผูกกับการฝ่าฝืนเงื่อนไข และคำพิพากษาศาลฎีกาที่ 4197/2559 วินิจฉัยว่าเหตุที่อยู่นอกเหนือการบังคับของผู้ได้รับการส่งเสริมไม่เป็นเหตุให้ต้องถูกเพิกถอน

ฐานทางกฎหมายของการส่งเสริมการลงทุนและผู้มีสิทธิยื่นคำขอ

การส่งเสริมการลงทุนเป็นการที่คณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนให้สิทธิและประโยชน์ตามพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 แก่โครงการที่ผ่านการพิจารณา ผู้ได้รับการส่งเสริมต้องเป็นบริษัท มูลนิธิ หรือสหกรณ์ที่จัดตั้งตามกฎหมาย และมาตรา 17 วรรคสามเปิดให้ยื่นคำขอก่อนจัดตั้งบริษัทได้ตามหลักเกณฑ์ที่เลขาธิการกำหนด[1]

สิทธิของผู้ลงทุนแต่ละรายเกิดจากกฎหมายสามชั้นซ้อนกัน ชั้นแรกคือพระราชบัญญัติซึ่งกำหนดเพดานของสิทธิประโยชน์ เช่น ระยะเวลายกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลสูงสุดตามมาตรา 31 ชั้นที่สองคือประกาศคณะกรรมการตามมาตรา 16 ซึ่งกำหนดประเภท ขนาด และเงื่อนไขของกิจการที่จะให้การส่งเสริม ชั้นที่สามคือบัตรส่งเสริมซึ่งคณะกรรมการออกให้ผู้ได้รับการส่งเสริมเป็นรายโครงการ พร้อมเงื่อนไขตามมาตรา 20 การวิเคราะห์สิทธิของโครงการใดจึงเริ่มจากชั้นที่สองและสาม ไม่ใช่จากตัวพระราชบัญญัติเพียงลำพัง เพราะพระราชบัญญัติบอกเพียงว่าคณะกรรมการ “อาจ” ให้สิทธิใดได้บ้าง

ข้อกำหนดว่าผู้ได้รับการส่งเสริมต้องเป็นนิติบุคคลตามมาตรา 17 วรรคสอง มีผลในทางปฏิบัติต่อผู้ลงทุนต่างชาติโดยตรง ผู้ลงทุนที่ยังไม่ได้จัดตั้งนิติบุคคลในประเทศไทยยื่นคำขอก่อนได้ตามหลักเกณฑ์ที่เลขาธิการกำหนด การยื่นก่อนจัดตั้งช่วยให้ทราบผลการพิจารณาก่อนตัดสินใจเรื่องโครงสร้างผู้ถือหุ้น ทุนจดทะเบียน และการโอนเงินลงทุนเข้าประเทศ ซึ่งเป็นลำดับที่ลดความเสี่ยงจากการลงทุนไปก่อนแล้วจึงพบว่ากิจการไม่เข้าเกณฑ์

> พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 17 วรรคสอง วรรคสาม
>
> “ผู้ได้รับการส่งเสริมต้องเป็นบริษัท มูลนิธิหรือสหกรณ์ที่จัดตั้งขึ้นตามกฎหมายว่าด้วยการนั้น
>
> การขอรับการส่งเสริมก่อนจัดตั้งเป็นบริษัท มูลนิธิหรือสหกรณ์ตามวรรคสอง ให้กระทำได้ตามหลักเกณฑ์ วิธีการและแบบที่เลขาธิการกำหนด”

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

กิจการและโครงการที่เข้าเกณฑ์การส่งเสริม

กิจการที่ขอรับการส่งเสริมได้ต้องอยู่ในบัญชีประเภทกิจการที่คณะกรรมการประกาศตามมาตรา 16 และตัวโครงการต้องมีความเหมาะสมทางเศรษฐกิจและเทคโนโลยีตามมาตรา 18 ส่วนเกณฑ์เชิงตัวเลขกำหนดไว้ในประกาศคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน ที่ 8/2565 เช่น เงินลงทุนขั้นต่ำและอัตราส่วนหนี้สินต่อทุน[2,3,4]

มาตรา 16 วรรคหนึ่งวางเกณฑ์เชิงนโยบายไว้สามแนว ได้แก่ กิจการที่สำคัญและเป็นประโยชน์ต่อเศรษฐกิจ สังคม และความมั่นคงของประเทศ กิจการที่ใช้ทุน แรงงาน หรือบริการในอัตราสูง และกิจการที่ใช้ผลิตผลการเกษตร หรือ ทรัพยากรธรรมชาติ เป็น วัตถุดิบ โดย คณะกรรมการ ต้อง เห็น ว่า กิจการ นั้น ยัง ไม่ มี มีไม่เพียงพอ หรือมีแต่กรรมวิธีการผลิตยังไม่ทันสมัย เกณฑ์นี้อธิบายเหตุที่บัญชีประเภทกิจการเปลี่ยนไปตามยุทธศาสตร์ของรัฐ กิจการที่เคยได้รับการส่งเสริมอาจถูกงดตามมาตรา 16 วรรคสาม เมื่อหมดความจำเป็น

> พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 16 วรรคสอง
>
> “ให้คณะกรรมการประกาศกำหนดประเภทและขนาดของกิจการที่จะให้การส่งเสริมการลงทุน โดยจะกำหนดเงื่อนไขในการให้การส่งเสริมไว้ด้วยก็ได้ และจะแก้ไขเพิ่มเติมหรือยกเลิกเงื่อนไขดังกล่าวในเวลาใดก็ได้”

ถ้อยคำว่าคณะกรรมการจะแก้ไขเพิ่มเติมหรือยกเลิกเงื่อนไข “ในเวลาใดก็ได้” เปิดประเด็นการตีความว่าการ แก้ไข นั้น กระทบ โครงการ ที่ ได้รับ บัตร ส่งเสริม ไป แล้ว หรือไม่ ตัวบท ไม่ ได้ แยก ไว้ แต่ เมื่อ อ่าน ร่วมกับมาตรา 54 ซึ่งให้อำนาจ เพิกถอน สิทธิ และ ประโยชน์ เฉพาะ กรณี ฝ่าฝืน หรือไม่ ปฏิบัติ ตามเงื่อนไข การตีความที่สอดคล้องกันทั้งระบบคือ การแก้ไขประกาศตามมาตรา 16 มีผลต่อคำขอที่ยื่นหลังการแก้ไข ส่วนสิทธิตามบัตรส่งเสริมที่ออกแล้วถูกลดทอนได้ตามกลไกของมาตรา 54 เท่านั้น จากการค้นฐานข้อมูลคำพิพากษาศาลฎีกาเมื่อ 28 กันยายน 2569 ยังไม่พบคำพิพากษาที่วินิจฉัยประเด็นนี้โดยตรง

มาตรา 18 กำหนดปัจจัยหกประการที่คณะกรรมการพิจารณาความเหมาะสมของโครงการ ได้แก่ กำลังผลิตที่ มี อยู่ เทียบ กับ ความต้องการ โอกาส ขยาย ตลาด การใช้ ทรัพยากร และ แรงงาน ในประเทศ เงินตราต่างประเทศที่ประหยัดได้หรือนำเข้า ความเหมาะสมของกรรมวิธีการผลิต และหลักเกณฑ์อื่นที่คณะกรรมการเห็นว่าจำเป็น ปัจจัยเหล่านี้เป็นเหตุที่คำขอรับการส่งเสริมต้องมีข้อมูลทางธุรกิจที่ตรวจสอบได้ ไม่ใช่เพียงแบบคำขอที่กรอกครบ

เกณฑ์เชิงตัวเลขที่ใช้อยู่ ณ วันที่ปรับปรุงหน้านี้อยู่ในประกาศคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน ที่ 8/2565 ข้อ 5 สรุปได้ดังตาราง

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

เกณฑ์ทั่วไป	ข้อในประกาศ ที่ 8/2565	ผลต่อการวางโครงการ
เงินลงทุนขั้นต่ำไม่น้อยกว่า 1 ล้านบาท ไม่รวมค่าที่ดินและทุนหมุนเวียน กิจการที่ใช้ฐานความรู้เป็นปัจจัยหลักคิดจากเงินเดือนบุคลากรต่อปี	ข้อ 5.3.1	แยกงบลงทุนในเครื่องจักร สิ่งปลูกสร้าง และค่าใช้จ่ายก่อนดำเนินงาน ออกจากค่าที่ดินและทุนหมุนเวียนตั้งแต่ร่างแผนการลงทุน
อัตราส่วนหนี้สินต่อทุนจดทะเบียนไม่เกิน 3 ต่อ 1 สำหรับโครงการริเริ่ม โครงการขยายพิจารณาเป็นรายกรณี	ข้อ 5.3.2	กำหนดทุนจดทะเบียนและสัดส่วนเงินกู้จากบริษัทในเครือให้สอดคล้องกันก่อนจดทะเบียนบริษัท
ใช้เครื่องจักรใหม่ ในกรณีทั่วไป เครื่องจักรใช้แล้วอายุไม่เกิน 5 ปีนับเป็นเงินลงทุนเพื่อคำนวณวงเงินยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลได้แต่ไม่ได้รับยกเว้นอากรขาเข้า อายุเกิน 5 ปีแต่ไม่เกิน 10 ปีใช้ได้แต่ไม่นับเป็นเงินลงทุน	ข้อ 5.1.3	การย้ายเครื่องจักรจากโรงงานต่างประเทศต้องมีใบรับรองจากสถาบันที่เชื่อถือได้ และกระทบวงเงินภาษีที่ได้รับยกเว้นโดยตรง
กรรมวิธีการผลิตหรือขั้นตอนการให้บริการที่ทันสมัย และโครงการเงินลงทุนตั้งแต่ 10 ล้านบาทต้องได้รับใบรับรองระบบคุณภาพ ISO 9000 หรือ ISO 14000 หรือมาตรฐานสากลที่เทียบเท่า	ข้อ 5.1.2 และ 5.1.4	บรรจุการรับรองมาตรฐานไว้ในกำหนดการโครงการ
โครงการเงินลงทุนเกิน 2,000 ล้านบาทต้องเสนอรายงานการศึกษาความเหมาะสมของโครงการ	ข้อ 5.3.3	จัดเตรียมรายงานเป็นส่วนหนึ่งของคำขอ

สิทธิและประโยชน์ด้านภาษีอากร

สิทธิด้านภาษีหลักมีสามส่วน ได้แก่ การยกเว้นอากรขาเข้าเครื่องจักรตามมาตรา 28 การยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลตามมาตรา 31 ซึ่งต้องไม่เกินแปดปีนับแต่วันเริ่มมีรายได้ และการยกเว้นภาษีเงินปันผลจากกิจการที่ ได้รับ ยกเว้น ภาษีเงินได้ นิติบุคคล ตามมาตรา 34 ระดับ สิทธิ ของ แต่ละ โครงการ ขึ้นกับ กลุ่ม กิจการ ใน ประกาศคณะกรรมการ[5,6,7]

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

> พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 31 วรรคหนึ่ง
>
> “ผู้ได้รับการส่งเสริมจะได้รับยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลสำหรับกำไรสุทธิที่ได้จากการประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริมตามที่คณะกรรมการประกาศกำหนด ทั้งนี้ ให้พิจารณากำหนดเป็นสัดส่วนของเงินลงทุนโดยไม่รวมค่าที่ดินและทุนหมุนเวียน ซึ่งต้องมีกำหนดเวลาไม่เกินแปดปีนับแต่วันที่เริ่มมีรายได้จากการประกอบกิจการนั้น”

ถ้อยคำ “สัดส่วนของเงินลงทุนโดยไม่รวมค่าที่ดินและทุนหมุนเวียน” หมายถึง วงเงินภาษีสูงสุดที่ได้รับยกเว้น เมื่อผู้ได้รับการส่งเสริมใช้สิทธิยกเว้นครบวงเงินนั้นแล้ว สิทธิสิ้นสุดแม้ยังไม่ครบระยะเวลา ในทางกลับกัน เมื่อครบระยะเวลาแล้ว สิทธิสิ้นสุดแม้ยังใช้วงเงินไม่หมด การประมาณการประโยชน์ทางภาษีของโครงการจึงต้องคำนวณทั้งสองตัวแปร ไม่ใช่ดูเพียงจำนวนปี มาตรา 31 วรรคสี่ยังเปิดให้คณะกรรมการอนุญาตให้นำผลขาดทุนระหว่างเวลายกเว้นไปหักจากกำไรสุทธิภายหลังระยะเวลายกเว้นได้ไม่เกินห้าปี ซึ่งมีผลมากสำหรับโครงการที่ขาดทุนในช่วงเริ่มต้น

ประกาศคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน ที่ 8/2565 ข้อ 8 แบ่งระดับสิทธิประโยชน์ของกิจการเป็นกลุ่มดังนี้

กลุ่ม	ยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคล	สิทธิอื่นตามประกาศ
A1+	10-13 ปี ไม่กำหนดวงเงิน	ยกเว้นอากรขาเข้าเครื่องจักร ยกเว้นอากรขาเข้าวัตถุดิบหรือวัสดุจำเป็นสำหรับส่วนที่ผลิตเพื่อส่งออกระยะเวลา 1 ปี (ขยายได้) และสิทธิประโยชน์ที่มิใช่ภาษีอากร
A1	8 ปี ไม่กำหนดวงเงิน	
A2	8 ปี วงเงินร้อยละ 100 ของเงินลงทุน	
A3	5 ปี วงเงินร้อยละ 100 ของเงินลงทุน	
A4	3 ปี วงเงินร้อยละ 100 ของเงินลงทุน	

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

กลุ่ม	ยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคล	สิทธิอื่นตามประกาศ
B	ไม่ได้รับยกเว้น	ยกเว้นอากรขาเข้าเครื่องจักร วัตถุดิบหรือวัสดุจำเป็นสำหรับส่วนที่ผลิตเพื่อส่งออก และสิทธิประโยชน์ที่มิใช่ภาษีอากร

ระยะเวลาเกินแปดปีของกลุ่ม A1+ อาศัยมาตรา 31/1 ซึ่งเพิ่มโดยพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2560 สำหรับกิจการที่ใช้เทคโนโลยีและนวัตกรรมขั้นสูงหรือกิจการวิจัยและพัฒนา ประเภทกิจการที่ระบุสิทธิไว้เป็นการเฉพาะในบัญชีประเภทกิจการมีผลเหนือตารางนี้

ประเด็นที่มีผลต่อจำนวนภาษีโดยตรงคือวิธีคำนวณภาษีเมื่อบริษัทมีทั้งกิจการที่ได้รับการส่งเสริมและกิจการที่ไม่ได้รับการส่งเสริม คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 4546/2561 ซึ่งเป็นมติที่ประชุมใหญ่ วินิจฉัยว่าพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุนมิได้กำหนดวิธีคำนวณภาษีเงินได้นิติบุคคลไว้ จึงต้องใช้ประมวลรัษฎากร และการคำนวณกำไรขาดทุนสุทธิต้องถือว่าทุกโครงการเป็นหน่วยภาษีเดียวกัน ต้องนำผลประกอบการของทุกโครงการที่ได้รับการส่งเสริมและกิจการที่ไม่ได้รับการส่งเสริมมารวมคำนวณ คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 1106/2561 ใช้หลักเดียวกันกับการคำนวณกำไรสุทธิเพื่อใช้สิทธิลดอัตราภาษีตามพระราชกฤษฎีกา ต่อมามาตรา 32/1 ซึ่งเพิ่มในปี 2560 บัญญัติให้การคำนวณกำไรสุทธิและขาดทุนสุทธิของผู้ได้รับการส่งเสริมเป็นไปตามประมวลรัษฎากร[8]

ผลในทางปฏิบัติคือ บริษัทต้องวางระบบบัญชีแยกรายได้และต้นทุนของแต่ละบัตรส่งเสริมตั้งแต่วันเปิดดำเนินการ และกำหนดเกณฑ์ปันส่วนค่าใช้จ่ายร่วมที่อธิบายได้ ผลขาดทุนของกิจการหนึ่งอาจลดกำไรที่ได้รับยกเว้นของอีกกิจการหนึ่งในการคำนวณรวม ซึ่งกระทบการใช้วงเงินยกเว้นภาษีโดยตรง สำหรับบริษัทในกลุ่มข้ามชาติขนาดใหญ่ มูลค่าของการยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลยังต้องประเมินร่วมกับกฎหมายภาษีส่วนเพิ่มตามหลักเกณฑ์ภาษีขั้นต่ำระดับโลก ซึ่งสำนักงานวิเคราะห์ไว้ในบทความสิทธิประโยชน์ BOI กับภาษีส่วนเพิ่มของเว็บไซต์ภาษีของสำนักงาน

สิทธิและประโยชน์ที่มิใช่ภาษีอากร

สิทธิที่มิใช่ภาษีอากรตามพระราชบัญญัติที่เกี่ยวข้องกับผู้ลงทุนต่างชาติโดยตรงมีสี่เรื่อง ได้แก่ การนำช่างฝีมือและผู้ชำนาญการต่างด้าวเข้ามาตามมาตรา 25 การอนุญาตทำงานตามตำแหน่งที่คณะกรรมการเห็นชอบ ตามมาตรา 26 การถือกรรมสิทธิ์ในที่ดินตามมาตรา 27 และการนำหรือส่งเงินออกนอกราชอาณาจักรเป็นเงินตราต่างประเทศตามมาตรา 37[9,10,11,12]

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

> พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 27
>
> “ผู้ได้รับการส่งเสริมจะได้รับอนุญาตให้ถือกรรมสิทธิ์ในที่ดินเพื่อประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริมการลงทุนตามจำนวนที่คณะกรรมการพิจารณาเห็นสมควร แม้ว่าจะเกินกำหนดที่จะพึงมีได้ตามกฎหมายอื่น
>
> ในกรณีที่ผู้ได้รับการส่งเสริมซึ่งเป็นคนต่างด้าวตามประมวลกฎหมายที่ดินเลิกกิจการที่ได้รับการส่งเสริมหรือโอนกิจการนั้นให้แก่ผู้อื่น ผู้ได้รับการส่งเสริมต้องจำหน่ายที่ดินที่ได้รับอนุญาตให้ถือกรรมสิทธิ์ภายในหนึ่งปีนับแต่วันที่เลิกหรือโอนกิจการ มิฉะนั้นให้อธิบดีกรมที่ดินมีอำนาจจำหน่ายที่ดินนั้นตามประมวลกฎหมายที่ดิน”

มาตรา 27 วรรคหนึ่งให้ถือกรรมสิทธิ์ในที่ดินได้ “แม้ว่าจะเกินกำหนดที่จะพึงมีได้ตามกฎหมายอื่น” ซึ่งรวมถึง ข้อจำกัด การ ถือ ที่ดิน ของ คนต่างด้าว ตาม ประมวลกฎหมาย ที่ดิน สิทธิ นี้ ผูก กับ วัตถุประสงค์ คือ เพื่อประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริม และมีกำหนดสิ้นสุดตามวรรคสอง เมื่อเลิกหรือโอนกิจการ ผู้ได้รับการส่งเสริมที่เป็นคนต่างด้าวต้องจำหน่ายที่ดินภายในหนึ่งปี แผนออกจากการลงทุน เช่น การขายกิจการให้ผู้ซื้อต่างชาติ จึงต้องรวมการจัดการที่ดินไว้ตั้งแต่ต้น ไม่ใช่รอจนเลิกกิจการ

มาตรา 25 ให้คณะกรรมการ อนุญาต ให้ นำ ช่างฝีมือ ผู้ชำนาญการ คู่สมรส และ บุคคล ใน อุปการะ เข้ามา ใน ราชอาณาจักร ได้ แม้จะเกินอัตราจำนวนหรือระยะเวลาตามกฎหมายว่าด้วยคนเข้าเมือง และมาตรา 26 ให้บุคคลเหล่านั้นทำงานได้เฉพาะตำแหน่งที่คณะกรรมการเห็นชอบ การขออนุมัติตำแหน่งจึงต้องสอดคล้องกับโครงสร้างองค์กรจริง ตำแหน่งที่ไม่ได้รับความเห็นชอบไม่ได้รับความคุ้มครองตามมาตรานี้

มาตรา 37 รับรอง การ ส่ง เงินทุน ที่ นำ เข้ามา เงินปันผล เงินกู้ต่างประเทศ ตาม สัญญา ที่ คณะกรรมการ เห็นชอบ และ เงิน ตาม สัญญา การ ใช้ สิทธิ ที่ คณะกรรมการ เห็นชอบ ออก นอกราชอาณาจักร เป็น เงินตราต่างประเทศ วรรคสองให้ธนาคารแห่งประเทศไทยจำกัดได้ชั่วคราวเมื่อดุลการชำระเงินมีปัญหา แต่วางเพดานขั้นต่ำไว้ว่าจะไม่จำกัดการส่งเงินทุนต่ำกว่าร้อยละยี่สิบต่อปีหลังนำเข้ามาแล้วสองปี และไม่จำกัดการส่งเงินปันผลต่ำกว่าร้อยละ สิบห้าต่อปีของเงินทุนที่นำเข้ามา ความคุ้มครองนี้มีคุณค่าต่อผู้ลงทุนที่ต้องประเมินความเสี่ยงด้านการโอนเงิน ส่วนภาระภาษีของการส่งเงินปันผลออกนอกประเทศเป็นอีกประเด็นหนึ่งที่ต้องพิจารณาตามประมวลรัษฎากรและอนุสัญญาภาษีซ้อน

ความสัมพันธ์กับพระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว

คนต่างด้าว ที่ ได้รับ การ ส่งเสริม การลงทุน ใน กิจ การตาม บัญชี สอง หรือ บัญชี สาม ท้าย พระราชบัญญัติ การประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว พ.ศ. 2542 ไม่ต้องขอใบอนุญาตประกอบธุรกิจ แต่ต้องแจ้งอธิบดีกรมพัฒนาธุร กิจการค้า เพื่อ ขอ หนังสือรับรอง ตามมาตรา 12 ซึ่ง ต้อง ออก ภายใน สามสิบ วัน และ ได้รับ ยกเว้น เฉพาะตลอดระยะเวลาที่ได้รับการส่งเสริม[13]

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

> พระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว พ.ศ. 2542 มาตรา 12
>
> “ในกรณีที่ธุรกิจของคนต่างด้าวซึ่งได้รับการส่งเสริมการลงทุนตามกฎหมายว่าด้วยการส่งเสริมการลงทุน หรือได้รับอนุญาตเป็นหนังสือให้ประกอบอุตสาหกรรมหรือประกอบการค้าเพื่อส่งออกตามกฎหมายว่าด้วยการนิคมอุตสาหกรรมแห่งประเทศไทยหรือตามกฎหมายอื่น เป็นธุรกิจตามบัญชีสองหรือบัญชีสามท้ายพระราชบัญญัตินี้ ให้คนต่างด้าวดังกล่าวแจ้งต่ออธิบดีเพื่อขอหนังสือรับรอง เมื่ออธิบดีหรือพนักงานเจ้าหน้าที่ที่ได้รับมอบหมายตรวจสอบความถูกต้องของบัตรส่งเสริมการลงทุนหรือหนังสืออนุญาตดังกล่าวแล้ว ให้อธิบดีออกหนังสือรับรองโดยเร็ว แต่ต้องไม่เกินสามสิบวันนับแต่วันที่ได้รับแจ้งการได้รับบัตรส่งเสริมการลงทุนหรือหนังสืออนุญาต แล้วแต่กรณี ในกรณีนี้ให้คนต่างด้าวดังกล่าวนั้น ได้รับยกเว้นจากการบังคับใช้พระราชบัญญัตินี้ เว้นแต่มาตรา 21 มาตรา 22 มาตรา 39 มาตรา 40 และมาตรา 42 ตลอดระยะเวลาที่ธุรกิจนั้นได้รับการส่งเสริมการลงทุนหรือได้รับอนุญาตให้ประกอบอุตสาหกรรมหรือประกอบการค้าเพื่อส่งออก แล้วแต่กรณี
>
> การออกหนังสือรับรองตามวรรคหนึ่ง ให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่อธิบดีกำหนด”

มาตรา 12 ครอบคลุมเฉพาะธุรกิจตามบัญชีสองและบัญชีสาม ธุรกิจตามบัญชีหนึ่งซึ่งห้ามคนต่างด้าวประกอบด้วยเหตุผลพิเศษไม่เข้าเงื่อนไขนี้ การส่งเสริมการลงทุนจึงเป็นเส้นทางให้ผู้ลงทุนต่างชาติถือหุ้นข้างมากหรือทั้งหมดในกิจการตามบัญชีสองหรือบัญชีสามได้ แต่ไม่ใช่เส้นทางสำหรับทุกธุรกิจ และคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนยังกำหนดเงื่อนไขเรื่องสัญชาติและจำนวนผู้ถือหุ้นในบัตรส่งเสริมได้ตามมาตรา 20 (2)

ถ้อยคำ “ตลอดระยะเวลาที่ธุรกิจนั้นได้รับการส่งเสริมการลงทุน” เป็นจุดที่ต้องวางแผนระยะยาว เมื่อบัตรส่งเสริมสิ้นผลหรือถูกเพิกถอน ข้อยกเว้นตามมาตรา 12 สิ้นไปด้วย บริษัทที่คนต่างด้าวถือหุ้นข้างมากและยังประกอบธุรกิจตามบัญชีสองหรือบัญชีสามต่อไปต้องมีฐานทางกฎหมายอื่น เช่น ใบอนุญาตประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว การวิเคราะห์เส้นทางลงทุนจึงควรเปรียบเทียบการส่งเสริมการลงทุนกับการขอใบอนุญาตตั้งแต่ต้น ไม่ใช่เลือกจากสิทธิประโยชน์ทางภาษีเพียงอย่างเดียว

เงื่อนไขในบัตรส่งเสริมและหน้าที่ภายหลังได้รับอนุมัติ

มาตรา 20 ให้คณะกรรมการกำหนดเงื่อนไขไว้ในบัตรส่งเสริมได้ 20 เรื่อง ตั้งแต่ทุนและสัญชาติผู้ถือหุ้น ขนาดกิจการ บุคลากร สิ่งแวดล้อม ระยะเวลานำเข้าเครื่องจักร วันเปิดดำเนินการ ไปจนถึงการรายงานผล เงื่อนไขเหล่านี้คือมาตรฐานที่ใช้วัดว่าผู้ได้รับการส่งเสริมฝ่าฝืนหรือไม่ตามมาตรา 54[14]

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

เงื่อนไขตามมาตรา 20 แบ่งได้เป็นห้ากลุ่มเพื่อการบริหารโครงการ กลุ่มแรกคือโครงสร้างทุน ได้แก่ จำนวนทุน แหล่งที่มา ของ ทุน สัญชาติ และ จำนวน ผู้ถือหุ้น ตามมาตรา 20 (1) และ (2) กลุ่ม ที่สอง คือ ขอบเขตโครงการ ได้แก่ ขนาดกิจการ ชนิดผลิตภัณฑ์ กรรมวิธีการผลิต และกำลังผลิตตาม (3) กลุ่มที่สามคือบุคลากร และ สิ่งแวดล้อม ได้แก่ สัญชาติ และ จำนวน คนงาน การ ฝึกอบรม และ การป้องกัน ผลเสียหาย ต่อสิ่งแวดล้อมตาม (5) ถึง (7) กลุ่มที่สี่คือกำหนดเวลา ได้แก่ การเริ่มปฏิบัติตามโครงการ การสั่งซื้อและนำเข้าเครื่องจักร การขยาย ระยะเวลา และวันเปิดดำเนินการตาม (8) ถึง (13) กลุ่มที่ห้าคือการ รายงานและการกำกับ ได้แก่ การรายงานผล มาตรฐานผลิตภัณฑ์ การจำหน่าย และหลักประกันตาม (14) ถึง (20)

กลุ่มที่สี่มีความเสี่ยงสูงที่สุดในทางปฏิบัติ เพราะผูกกับวันที่ที่ผ่านไปโดยไม่มีผู้ใดแจ้งเตือน มาตรา 20 (12) รับรองว่าการขยายระยะเวลาเป็นเรื่องที่คณะกรรมการกำหนดได้ การขอขยายจึงต้องยื่นก่อนครบกำหนด พร้อม เหตุผล ที่ ตรวจสอบได้ สำนักงาน แนะนำ ให้ ผู้ได้รับ การ ส่งเสริม จัดทำ ตาราง กำหนด เวลา ตาม บัตร ส่งเสริมทุกฉบับตั้งแต่วันได้รับบัตร และกำหนดผู้รับผิดชอบรายงานผลต่อสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน

การเพิกถอนสิทธิและประโยชน์และภาระภาษีอากรย้อนหลัง

มาตรา 54 ให้ คณะกรรมการ เพิกถอน สิทธิ และ ประโยชน์ ทั้งหมด หรือ บางส่วน ได้ เมื่อ ผู้ได้รับ การ ส่งเสริม ฝ่าฝืนหรือไม่ปฏิบัติตามเงื่อนไข และมาตรา 55 ให้ถือว่าผู้ได้รับการส่งเสริมไม่เคยได้รับยกเว้นหรือลดหย่อนภาษีอากรสำหรับของที่นำเข้าหรือส่งออกมาแต่ต้นเมื่อถูกเพิกถอนทั้งหมด การเพิกถอนจึงสร้างภาระภาษีย้อนหลัง ไม่ใช่เพียงยุติสิทธิในอนาคต[15,16]

> พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 54
>
> “ในกรณีที่ผู้ได้รับการส่งเสริมฝ่าฝืนหรือไม่ปฏิบัติตามเงื่อนไขที่คณะกรรมการกำหนด ให้คณะกรรมการมีอำนาจสั่งเพิกถอนสิทธิและประโยชน์ที่ได้ให้แก่ผู้ได้รับการส่งเสริมทั้งหมดหรือบางส่วนโดยจะกำหนดระยะเวลาไว้ด้วยหรือไม่ก็ได้
>
> ถ้า คณะกรรมการ พิจารณา เห็น ว่า การ ที่ ผู้ได้รับ การ ส่งเสริม ฝ่าฝืน หรือไม่ ปฏิบัติ ตามเงื่อนไข นั้น มิได้ เป็น การกระทำโดยจงใจ จะสั่งให้สำนักงานเตือนเป็นหนังสือให้ผู้ได้รับการส่งเสริมแก้ไขหรือปฏิบัติให้ถูกต้องตามเงื่อนไขภายใน เวลา ที่ กำหนด ก่อน ก็ได้ แต่ เมื่อ พ้น กำหนด เวลา นั้น แล้ว ผู้ได้รับ การ ส่งเสริม ยัง มิได้ แก้ไข หรือ ปฏิบัติให้ถูกต้องโดยไม่มีเหตุอันสมควร ให้คณะกรรมการดำเนินการตามวรรคหนึ่ง”

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

มาตรา 54 วรรคสองแยกการฝ่าฝืนโดยจงใจออกจากการฝ่าฝืนที่มิได้เป็นการกระทำโดยจงใจ สำหรับกรณีหลัง คณะกรรมการอาจสั่งให้เตือนเป็นหนังสือให้แก้ไขภายในเวลาที่กำหนดก่อน และจะเพิกถอนได้เมื่อพ้นกำหนดเวลาแล้วยังไม่แก้ไขโดยไม่มีเหตุอันสมควร โครงสร้างนี้ทำให้พฤติการณ์ของผู้ได้รับการส่งเสริมเป็นข้อเท็จจริงที่มีผลต่อคดี

> คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 4197/2559
>
> ผู้ได้รับการส่งเสริมผลิตชิ้นส่วนรองเท้าและได้รับยกเว้นอากรขาเข้าวัตถุดิบโดยมีเงื่อนไขให้ใช้ผลิตสินค้าเพื่อส่งออก วัตถุดิบถูกไฟไหม้โดยผู้ได้รับการส่งเสริมมิได้ก่อหรือมีส่วนร่วมหรือประมาทเลินเล่อ ศาลฎีกาวินิจฉัยว่าการไม่อาจปฏิบัติตามเงื่อนไขเกิดจากพฤติการณ์นอกเหนือการบังคับและเป็นการพ้นวิสัย มิใช่การฝ่าฝืนโดยจงใจ จึงยังไม่เป็นเหตุให้ต้องถูกเพิกถอนสิทธิและประโยชน์ คำฟ้องเรียกค่าภาษีอากร 4,743,898.89 บาท พร้อมเงินเพิ่มจึงไม่มีฐาน[17]

> คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 4178/2533
>
> คณะกรรมการเพิกถอนสิทธิและประโยชน์ตามมาตรา 54 วรรคหนึ่งโดยไม่มีคำเตือนตามวรรคสอง ศาลฎีกาวินิจฉัยว่าเงินเพิ่มตามมาตรา 55 วรรคสี่ซึ่งผูกกับการไม่ปฏิบัติตามคำเตือนใช้บังคับไม่ได้ แต่เมื่อผู้ได้รับการส่งเสริมไม่ชำระภาษีอากรภายในกำหนดตามมาตรา 55 วรรคสาม ย่อมต้องเสียเงินเพิ่มตามพระราชบัญญัติศุลกากร พ.ศ. 2469 มาตรา 112 จัตวา[18]

> คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 1110/2538
>
> คณะกรรมการเพิกถอนสิทธิและประโยชน์ที่เหลืออยู่ตามบัตรส่งเสริมตั้งแต่วันที่ 28 พฤศจิกายน 2532 ศาลฎีกาวินิจฉัยว่าเป็นการเพิกถอนบางส่วน ของที่นำเข้าก่อนวันดังกล่าวจึงยังได้รับยกเว้นภาษีอากรตามมาตรา 55 วรรคสอง ภาระภาษีย้อนหลังจึงจำกัดเฉพาะส่วนที่ถูกเพิกถอน[19]

คำพิพากษาทั้งสามให้หลักสามประการที่ใช้ได้ทันที ประการที่หนึ่ง พฤติการณ์ที่ทำให้ไม่อาจปฏิบัติตามเงื่อนไขต้องมีหลักฐานร่วมสมัย เช่น รายงานเหตุ รายงานความเสียหาย และหนังสือแจ้งสำนักงาน เพราะความไม่จงใจเป็นข้อเท็จจริงที่ต้องพิสูจน์ ประการที่สอง เมื่อได้รับคำสั่งเพิกถอน ผู้ได้รับการส่งเสริมต้องแจ้งขอชำระภาษีอากรภายในหนึ่งเดือนนับแต่วันทราบคำสั่งตามมาตรา 55 วรรคสาม มิฉะนั้นเงินเพิ่มจะเริ่มเดิน ประการที่สาม ขอบเขตของคำสั่ง ทั้งในเชิงเวลาและรายการสินค้า เป็นตัวกำหนดจำนวนภาษีย้อนหลัง การตรวจถ้อยคำในคำสั่งเพิกถอนจึงเป็นขั้นแรกของการโต้แย้ง

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

กฎหมายเปรียบเทียบ ความมั่นคงของสิทธิประโยชน์เมื่อรัฐเปลี่ยนนโยบาย

กฎหมายไทยไม่มีบทคุ้มครองสิทธิประโยชน์จากการเปลี่ยนแปลงกฎหมายโดยตรง ความมั่นคงของสิทธิมาจาก การ ที่มาตรา 54 จำกัด เหตุ เพิกถอน ไว้ ที่ การฝ่าฝืน เงื่อนไข ขณะที่ เวียดนาม เขียน หลักประกัน ไว้ ใน กฎหมายการลงทุน อินเดียใช้หลักกฎหมายปิดปากตามคำมั่น และคดีโรมาเนียแสดงผลของการยกเลิกสิทธิประโยชน์ก่อนกำหนดในระดับระหว่างประเทศ

เวียดนาม Law on Investment No. 61/2020/QH14 (กฎหมายการลงทุน) มาตรา 13 ว่าด้วยหลักประกันการลงทุนเมื่อกฎหมายเปลี่ยนแปลง (guarantees upon changes of laws) กำหนดว่าเมื่อกฎหมายใหม่ให้สิทธิประโยชน์ น้อยกว่า เดิม ผู้ลงทุน ยัง ได้รับ สิทธิ เดิม ตลอด ระยะเวลา ที่ เหลือ ของ โครงการ เว้นแต่ การเปลี่ยนแปลง เกิด จาก เหตุ ด้าน ความมั่นคง ความสงบเรียบร้อย ศีลธรรม สาธารณสุข หรือ สิ่งแวดล้อม ซึ่งกฎหมายกำหนดมาตรการเยียวยา เช่น การหักความเสียหายที่เกิดจริงออกจากเงินได้ที่ต้องเสียภาษี และผู้ลงทุนต้องยื่นคำขอภายในสามปีนับแต่กฎหมายใหม่มีผล[20] แบบนี้เรียกว่าบทรักษาเสถียรภาพ (stabilisation clause) ในระดับกฎหมาย

ศาลสูงสุดของอินเดีย (Supreme Court of India) วางหลักไว้สองด้าน ในคดี Kasinka Trading v. Union of India (1995) รัฐบาลออกประกาศยกเว้นอากรศุลกากรเม็ดพลาสติก PVC ให้มีผลถึงวันที่ 31 มีนาคม 1981 แต่ยกเลิกก่อนครบกำหนด ผู้นำเข้าอ้างว่าได้สั่งซื้อสินค้าโดยเชื่อตามประกาศ ศาลวินิจฉัยว่าหลักกฎหมายปิดปาก ตาม คำมั่น (promissory estoppel) ใช้ไม่ได้ เพราะ การยกเว้น เป็นการใช้ ดุลพินิจ ตามกฎหมาย ซึ่งเพิกถอนได้ เมื่อ ประโยชน์ สาธารณะ ต้องการ[21] ส่วน คดี State of Punjab v. Nestle India (2004) รัฐบาลประกาศยกเลิกภาษีการซื้อนมและบริษัทดำเนินการโดยเชื่อตามนั้น แล้วรัฐกลับเรียกเก็บภาษีย้อนหลัง ศาลวินิจฉัยว่ารัฐต้องผูกพันตามคำมั่นเมื่อมีคำมั่นที่ชัดเจน ผู้ลงทุนเชื่อโดยสุจริตและเปลี่ยนฐานะ เว้นแต่รัฐพิสูจน์ ประโยชน์ สาธารณะ ที่ เหนือกว่า ได้[22] ข้อแตกต่าง ของ สอง คดี อยู่ ที่ว่า รัฐ เพียง ปรับ นโยบาย สำหรับอนาคต หรือย้อนกลับไปเก็บภาระจากการกระทำที่ผู้ลงทุนได้ทำไปแล้ว

คดีตระกูลมิคูลา (Micula) เป็นตัวอย่างระดับระหว่างประเทศ โรมาเนียให้สิทธิประโยชน์ทางภาษีแก่ผู้ลงทุนในพื้นที่ด้อยโอกาสตามกฎหมายฉุกเฉิน Emergency Government Ordinance No 24/1998 แล้วยกเลิกสิทธิ ส่วนใหญ่ โดย มีผล วันที่ 22 กุมภาพันธ์ 2005 เพื่อให้ สอดคล้อง กับ กฎเกณฑ์ ความช่วยเหลือ ของ รัฐ (state aid) ก่อน เข้า เป็นสมาชิก สหภาพ ยุโรป คณะ อนุญาโตตุลาการ ของ ศูนย์ ระงับ ข้อพิพาท การลงทุนระหว่างประเทศ (ICSID) ชี้ขาด เมื่อ วันที่ 11 ธันวาคม 2013 ว่า โรมาเนีย ละเมิด ความตกลง คุ้มครอง การลงทุนระหว่างสวีเดนกับโรมาเนีย และศาลยุติธรรมแห่งสหภาพยุโรป (Court of Justice of the European Union) องค์คณะใหญ่ วินิจฉัยเมื่อวันที่ 25 มกราคม 2022 ว่าคณะกรรมาธิการยุโรปมีอำนาจพิจารณาการ

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

จ่ายค่าเสียหายตามคำชี้ขาดในฐานะความช่วยเหลือของรัฐ เพราะสิทธิได้รับค่าเสียหายเกิดจากคำชี้ขาดซึ่งออก ภายหลัง การ เข้า เป็นสมาชิก[23] คดี นี้ แสดง ว่าการ ยกเลิก สิทธิประโยชน์ ก่อนกำหนด อาจ กลายเป็น ข้อพิพาทระหว่างรัฐกับผู้ลงทุนที่ยืดเยื้อกว่าสิบห้าปีนับจากวันที่การยกเลิกมีผล

เมื่อย้อนกลับมาที่กฎหมายไทย ผู้ลงทุนไม่มีบทรักษาเสถียรภาพแบบเวียดนาม แต่มีหลักประกันสามชั้น ชั้นแรกคือมาตรา 54 ที่จำกัดการเพิกถอนไว้ที่การฝ่าฝืนเงื่อนไข ชั้นที่สองคือหลักคุ้มครองความเชื่อโดยสุจริตใน กฎหมาย วิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง ซึ่ง สำนักงาน วิเคราะห์ ไว้ใน บทความ เรื่อง มาตรการ ด้าน สภาพภูมิอากาศ กับ การ คุ้มครอง การลงทุน บน เว็บไซต์ eksiamlegal.com ชั้น ที่สาม สำหรับ ผู้ลงทุน ต่างชาติ คือ ความตกลง คุ้มครอง การลงทุน ระหว่างประเทศ ไทย กับ ประเทศ ของ ผู้ลงทุน ความเสี่ยง ที่ เหลืออยู่ คือ การเปลี่ยนแปลง กฎหมาย ภาษี หรือ กฎหมาย อื่น ที่ ลด มูลค่า ของ สิทธิ โดย ไม่ได้ เพิกถอน บัตร ส่งเสริม ซึ่ง ต้องประเมินเป็นรายโครงการ

นิติเศรษฐศาสตร์และการคลังสาธารณะของการยกเว้นภาษี

ในทางเศรษฐศาสตร์ การยกเว้นภาษีเป็นรายจ่ายของรัฐที่ไม่ปรากฏในงบประมาณ งานวิจัยชี้ว่าการยกเว้นภาษีช่วงเวลาหนึ่งอาจดึงดูดการลงทุนโดยตรงจากต่างประเทศได้ในบางภูมิภาค แต่ไม่พบว่าช่วยเพิ่มการลงทุนรวมของภาคเอกชน การออกแบบของไทยที่ผูกวงเงินยกเว้นกับจำนวนเงินลงทุนตามมาตรา 31 ช่วยลดปัญหาดังกล่าวได้บางส่วน

Zee, Stotsky และ Ley (2002) วิเคราะห์เครื่องมือจูงใจการลงทุนทางภาษีสำหรับประเทศกำลังพัฒนา และชี้ว่าการยกเว้นภาษีเป็นระยะเวลา (tax holiday) มีข้อเสียเชิงโครงสร้างเมื่อเทียบกับการให้หักค่าลงทุนหรือเครดิตภาษีที่ผูกกับเงินลงทุน เพราะประโยชน์ตกแก่โครงการที่ทำกำไรเร็วมากกว่าโครงการที่ลงทุนระยะยาว และเปิดช่องให้ย้ายกำไรจากกิจการอื่นเข้ามาอยู่ในกิจการที่ได้รับยกเว้น[24] ข้อสังเกตหลังนี้ตรงกับประเด็นที่ศาลฎีกาวางไว้ในคำพิพากษาที่ 4546/2561 ซึ่งบังคับให้คำนวณทุกกิจการเป็นหน่วยภาษีเดียว ทำให้การปันส่วนกำไรระหว่างกิจการที่ได้รับยกเว้นกับกิจการที่ไม่ได้รับยกเว้นเป็นประเด็นที่เจ้าพนักงานประเมินตรวจสอบได้

Klemm และ Van Parys (2012) ศึกษาข้อมูลสิทธิประโยชน์ทางภาษีของประเทศในละตินอเมริกา แคริบเบียน และ แอฟริกา มากกว่า 40 ประเทศ ช่วง ค.ศ. 1985-2004 พบ หลักฐาน ว่า ประเทศ ต่าง ๆ แข่งขันกันด้วยการยกเว้นภาษีเป็นระยะเวลา และอัตราภาษีเงินได้นิติบุคคลที่ต่ำกับระยะเวลายกเว้นที่ยาวดึงดูดการลงทุนโดยตรงจากต่างประเทศได้ในละตินอเมริกาและแคริบเบียนแต่ไม่พบในแอฟริกา และไม่พบ

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

ว่า สิทธิประโยชน์ใด เพิ่ม การ สะสม ทุน ถาวร ของ ภาคเอกชน โดยรวม[25] ผล นี้ อธิบาย เหตุ ที่ประกาศ คณะ กรรมการ ส่งเสริม การลงทุน ฉบับ ปัจจุบัน จัด ระดับ สิทธิ ตาม ประเภท กิจการ และ กำหนด วงเงิน ยกเว้น เป็น ร้อยละของเงินลงทุนสำหรับกลุ่ม A2 ถึง A4 ซึ่งเป็นการผูกสิทธิกับการลงทุนจริงมากกว่ากับกำไรที่เกิดขึ้น

สำหรับ ผู้ลงทุน ข้อสรุป เชิง เศรษฐศาสตร์ มีผล โดยตรง ต่อ การตัดสินใจ มูลค่าที่แท้จริง ของ การ ส่งเสริม การ ลงทุน คือ มูลค่า ปัจจุบัน ของ ภาษี ที่ ประหยัด ได้ ภายใต้ วงเงิน และ ระยะเวลา หัก ด้วย ต้นทุน การปฏิบัติ ตาม เงื่อนไข และ ความเสี่ยง ที่จะ ถูก เพิกถอน สำหรับ โครงการ ที่ คาด ว่า จะ มี กำไร ช้า หรือ กำไร ต่ำ ใน ปี แรก สิทธิ ยกเว้น อากร ขาเข้า และ สิทธิ ที่ มิ ใช่ ภาษี อากร เช่น การถือกรรมสิทธิ์ที่ดินและการนำผู้ชำนาญการต่างด้าวเข้า มา อาจมีมูลค่ามากกว่าการยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคล

นิติปรัชญา ความคงที่ของกฎหมายกับความชอบธรรมของการเพิกถอน

Lon L. Fuller วาง หลัก ว่า กฎหมาย ที่ ดี ต้อง มี ความ คง ที่ ตาม กาลเวลา (constancy of the law through time) เพราะ ผู้ อยู่ ใต้ กฎหมาย วางแผน ชีวิต และ กิจการ ตามกฎหมาย ที่ มี อยู่ การ ที่มาตรา 54 จำกัด เหตุ เพิกถอนไว้ที่การฝ่าฝืนเงื่อนไข สะท้อนหลักนี้ในกฎหมายส่งเสริมการลงทุนของไทย[26]

Fuller อธิบาย ว่า การ เปลี่ยน กฎหมาย บ่อย เกินไป ทำลาย ความสามารถ ของ ผู้คน ใน การ กำหนด การกระทำ ของตน ตาม กฎหมาย ในบริบท ของการส่งเสริมการลงทุน ผู้ลงทุน ตัดสินใจ สร้าง โรงงาน และ นำ เครื่องจักร เข้า มา โดย อาศัย บัตร ส่งเสริม ซึ่ง เป็น คำสั่ง ทาง ปกครอง ที่ ให้ ประโยชน์ หาก รัฐ เพิกถอน สิทธิ ได้ ตาม นโยบาย ที่ เปลี่ยนไป คำมั่น ของ รัฐ จะ ไม่ มี ความหมาย ใน ทาง ปฏิบัติ พระราชบัญญัติ ส่งเสริม การลงทุน จึง แยก อำนาจ สองประเภท ไว้ ชัด อำนาจ เปลี่ยน นโยบาย สำหรับ อนาคต อยู่ ใน มาตรา 16 อำนาจ ลด ทอน สิทธิ ที่ ให้ ไป แล้ว อยู่ ใน มาตรา 54 และ ผูก กับ ความรับผิดชอบ ของ ผู้ ได้รับ การ ส่งเสริม เอง ส่วน มาตรา 54 วรรค สอง ที่ แยก การ ฝ่าฝืน โดย ไม่ จงใจ และ คำพิพากษา ศาลฎีกา ที่ 4197/2559 ที่ ไม่ ลงโทษ ผู้ ได้รับ การ ส่งเสริม จาก เหตุ ที่อยู่ นอกเหนือ การ บังคับ สอดคล้อง กับ หลัก ความ รับผิด ตาม ความผิด ซึ่ง เป็น ฐาน ความชอบธรรม ของ การ ใช้ อำนาจรัฐ

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

การประเมินความเป็นไปได้ก่อนยื่นคำขอรับการส่งเสริม

สำนักงานประเมินโครงการก่อนยื่นคำขอใน 6 ประเด็น ได้แก่ ประเภทกิจการที่ตรงกับกิจกรรมจริง เกณฑ์ทั่วไปตามประกาศ ที่ 8/2565 ระดับสิทธิประโยชน์และวงเงินภาษี ความสัมพันธ์กับพระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว เงื่อนไขที่คาดว่าจะอยู่ในบัตรส่งเสริม และภาระภาษีของผู้ถือหุ้นเมื่อส่งเงินปันผลออก ผลการประเมินเป็นรายงานเป็นลายลักษณ์อักษรเพื่อใช้ตัดสินใจก่อนลงทุนจริง

1. ข้อเท็จจริงของโครงการ กิจกรรมที่ทำจริง ผลิตภัณฑ์หรือบริการ ขนาดการลงทุน แผนเครื่องจักร บุคลากรต่างชาติ ที่ตั้ง และโครงสร้างผู้ถือหุ้นที่ตั้งใจ
2. จับคู่ประเภทกิจการและกลุ่มสิทธิ ตรวจว่ากิจกรรมตรงกับประเภทใดในบัญชีประเภทกิจการ และได้สิทธิกลุ่มใด พร้อมเงื่อนไขเฉพาะของประเภทนั้น
3. ตรวจเกณฑ์ทั่วไป เงินลงทุนขั้นต่ำ อัตราส่วนหนี้สินต่อทุน เครื่องจักรใหม่หรือใช้แล้ว มาตรฐานระบบคุณภาพ และรายงานการศึกษาความเหมาะสมเมื่อจำเป็น
4. เปรียบเทียบเส้นทางลงทุน การส่งเสริมการลงทุนเทียบกับใบอนุญาตประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว และผลเมื่อบัตรส่งเสริมสิ้นผล
5. ประมาณการประโยชน์และภาระ วงเงินและระยะเวลายกเว้นภาษี สิทธิที่มิใช่ภาษีอากร ต้นทุนการปฏิบัติตามเงื่อนไข และภาษีเมื่อส่งเงินปันผลออกนอกประเทศ
6. รายงานและขั้นตอนต่อไป ความเห็นว่าควรยื่นหรือไม่ รายการเอกสาร ลำดับการจัดตั้งบริษัทและการยื่นคำขอ และกำหนดเวลาที่ต้องบริหารหลังได้รับบัตร

การปรึกษาหนึ่งเรื่อง 45 นาที ค่าบริการ 4,900 บาท เป็นจุดเริ่มสำหรับผู้ที่ต้องการทราบว่ากิจการมีเหตุให้พิจารณาการส่งเสริมหรือไม่ งานประเมินเต็มรูปแบบและงานยื่นคำขอทั้งโครงการ สำนักงานแจ้งขอบเขต ผลส่งมอบ ระยะเวลา และค่าบริการเป็นลายลักษณ์อักษรก่อนเริ่มงาน โดยแยกค่าบริการของหน่วยงานภายนอกและค่าแปลเอกสารไว้ชัดเจน

คำถามก่อนว่าจ้าง

คำถามที่ผู้ลงทุนมักตั้งก่อนตัดสินใจขอ BOI และก่อนว่าจ้างสำนักงานประเมินโครงการ

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

ขอ BOI ต้องมีเงินลงทุนขั้นต่ำเท่าไร

ประกาศคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน ที่ 8/2565 ข้อ 5.3.1 กำหนดเงินลงทุนขั้นต่ำไม่น้อยกว่า 1 ล้านบาท ไม่รวมค่าที่ดินและทุนหมุนเวียน เว้นแต่บัญชีประเภทกิจการกำหนดไว้เป็นการเฉพาะ และกิจการที่ใช้ฐานความรู้เป็นปัจจัยหลักคิดจากเงินเดือนบุคลากรต่อปี

ยื่นขอรับการส่งเสริมก่อนจดทะเบียนบริษัทได้หรือไม่

ได้ มาตรา 17 วรรคสาม แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 ให้ขอรับการส่งเสริมก่อนจัดตั้งเป็นบริษัทได้ตามหลักเกณฑ์ที่เลขาธิการกำหนด ส่วนผู้ได้รับการส่งเสริมต้องเป็นบริษัท มูลนิธิ หรือสหกรณ์ตามวรรคสอง

ได้รับการส่งเสริมแล้ว บริษัทต่างชาติถือหุ้นทั้งหมดได้หรือไม่

สำหรับกิจการตามบัญชีสองหรือบัญชีสามท้ายพระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว พ.ศ. 2542 คนต่างด้าว ที่ได้รับ การ ส่งเสริม ขอ หนังสือรับรอง ตามมาตรา 12 แทน ใบอนุญาต ได้ แต่ คณะกรรมการ ยัง กำหนด เงื่อนไข เรื่อง สัญชาติ ผู้ถือหุ้น ใน บัตร ส่งเสริม ได้ ตาม มาตรา 20 (2) และ ธุรกิจ ตาม บัญชี หนึ่ง ไม่เข้า มาตรา 12

ยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลได้กี่ปี

มาตรา 31 กำหนดไม่เกินแปดปีนับแต่วันเริ่มมีรายได้ และโดยหลักกำหนดเป็นสัดส่วนของเงินลงทุนไม่รวมค่าที่ดินและทุนหมุนเวียน ประกาศ ที่ 8/2565 กำหนดกลุ่ม A1+ 10-13 ปี A1 และ A2 8 ปี A3 5 ปี A4 3 ปี และกลุ่ม B ไม่ได้รับยกเว้น

ถ้าไม่ได้ปฏิบัติตามเงื่อนไขในบัตรส่งเสริม จะถูกเพิกถอนทันทีหรือไม่

มาตรา 54 ให้อำนาจเพิกถอนเมื่อฝ่าฝืนเงื่อนไข แต่ถ้าการฝ่าฝืนมิได้เป็นการกระทำโดยจงใจ คณะกรรมการอาจให้เตือนเป็นหนังสือให้แก้ไขก่อน และคำพิพากษาศาลฎีกาที่ 4197/2559 วินิจฉัยว่าเหตุไฟไหม้วัตถุดิบซึ่งอยู่นอกเหนือการบังคับของผู้ได้รับการส่งเสริมไม่เป็นเหตุให้ต้องถูกเพิกถอน

ค่าบริการประเมินความเป็นไปได้คิดอย่างไร

เริ่มจากการปรึกษาหนึ่งเรื่อง 45 นาที ค่าบริการ 4,900 บาท งานประเมินเต็มรูปแบบและงานยื่นคำขอทั้งโครงการ สำนักงานแจ้งขอบเขต ผลส่งมอบ ระยะเวลา และค่าบริการเป็นลายลักษณ์อักษรก่อนเริ่มงาน

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

ผู้รับผิดชอบงาน

งานประเมินการส่งเสริมการลงทุนอยู่ในความรับผิดชอบของ เอกสยาม ชัยศร ที่ปรึกษากฎหมาย ผู้ก่อตั้งและกรรมการผู้จัดการ บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด

การศึกษาที่เกี่ยวข้องกับงานนี้ ได้แก่ ระดับปริญญาโท หลักสูตรนิติศาสตรมหาบัณฑิต (LL.M.) สาขากฎหมายระหว่างประเทศ (กฎหมายการลงทุนระหว่างประเทศ) คณะนิติศาสตร์ จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย ระดับปริญญาโท หลักสูตรนิติศาสตรมหาบัณฑิต (LL.M.) สาขากฎหมายการค้าระหว่างประเทศ คณะนิติศาสตร์ มหาวิทยาลัยธรรมศาสตร์ และ ระดับปริญญาโท หลักสูตรนิติศาสตรมหาบัณฑิต (LL.M.) สาขากฎหมายการเงินและภาษีอากร คณะนิติศาสตร์ จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย ประวัติและคุณวุฒิฉบับเต็ม

เชิงอรรถ

1. พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 17 บัญญัติว่า “ผู้ใดประสงค์จะเป็นผู้ได้รับการส่งเสริม ต้องยื่นคำขอรับการส่งเสริมต่อสำนักงานตามหลักเกณฑ์ วิธีการและแบบที่เลขาธิการกำหนด พร้อมด้วยโครงการลงทุนที่ขอรับการส่งเสริม ผู้ได้รับการส่งเสริมต้องเป็นบริษัท มูลนิธิหรือสหกรณ์ที่จัดตั้งขึ้นตามกฎหมายว่าด้วยการนั้น การขอรับการส่งเสริมก่อนจัดตั้งเป็นบริษัท มูลนิธิหรือสหกรณ์ตามวรรคสอง ให้กระทำได้ตามหลักเกณฑ์ วิธีการและแบบที่เลขาธิการกำหนด” (ฉบับรวมแก้ไขเพิ่มเติมถึงพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2560 ของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน สอบทานถ้อยคำกับไฟล์ต้นฉบับเมื่อ 28 กันยายน 2569 boi.go.th)

2. พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 16 บัญญัติว่า “กิจการที่คณะกรรมการจะพึงให้การส่งเสริมการลงทุนได้ ต้องเป็นกิจการที่สำคัญและเป็นประโยชน์ในด้านเศรษฐกิจ สังคม และความมั่นคงของประเทศ กิจการที่ใช้ทุน แรงงาน หรือบริการในอัตราสูง หรือกิจการที่ใช้ผลิตผลการเกษตร หรือทรัพยากรธรรมชาติเป็นวัตถุดิบ ซึ่งคณะกรรมการเห็นว่ากิจการนั้นยังไม่มีในราชอาณาจักร หรือมีในราชอาณาจักรไม่เพียงพอ หรือกรรมวิธีการผลิตยังไม่ทันสมัย ให้คณะกรรมการประกาศกำหนดประเภทและขนาดของกิจการที่จะให้การส่งเสริมการลงทุน โดยจะกำหนดเงื่อนไขในการให้การส่งเสริมไว้ด้วยก็ได้ และจะแก้ไขเพิ่มเติมหรือยกเลิกเงื่อนไขดังกล่าวในเวลาใดก็ได้ ในกรณีที่คณะกรรมการพิจารณาเห็นว่า กิจการใดที่ได้ประกาศให้การส่งเสริมการลงทุนตามวรรคสองหมดความจำเป็นที่จะต้องให้การส่งเสริมการลงทุนต่อไปแล้ว คณะกรรมการจะประกาศงดให้การส่งเสริมการลงทุนกิจการนั้นไว้ชั่วคราว หรือเป็นการถาวรก็ได้” (ฉบับรวมแก้ไขเพิ่มเติมถึงพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2560 ของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน สอบทานถ้อยคำกับไฟล์ต้นฉบับเมื่อ 28 กันยายน 2569 boi.go.th)

3. พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 18 บัญญัติว่า “โครงการลงทุนที่คณะกรรมการจะให้การส่งเสริมได้ต้องเป็นโครงการลงทุนที่มีความเหมาะสมทางเศรษฐกิจและเทคโนโลยี ทั้งนี้ ให้พิจารณาถึง (1) จำนวนผู้ผลิตและกำลังผลิตในกิจการที่มีอยู่แล้วในราชอาณาจักร เปรียบเทียบกับประมาณการความต้องการและขนาดกำลังผลิตที่จะส่งเสริมให้เกิดหรือเพิ่มขึ้น (2) โอกาสที่กิจการนั้นจะขยายตลาดให้แก่ผลิตภัณฑ์หรือผลิตผลที่ผลิตหรือประกอบได้ในราชอาณาจักร และที่จะสนับสนุนให้มีการผลิตหรือประกอบในราชอาณาจักร (3) ปริมาณและอัตราการใช้ทรัพยากร รวมทั้งทุน วัตถุดิบหรือวัสดุจำเป็น และแรงงานหรือบริการอย่างอื่นที่มีอยู่ในราชอาณาจักร (4) จำนวนเงินตราต่างประเทศที่จะประหยัดหรือสงวนไว้ได้และที่จะนำเข้ามาในราชอาณาจักร (5) ความเหมาะสมของกรรมวิธีการผลิตหรือประกอบ (6) หลักเกณฑ์อื่นที่คณะกรรมการเห็นว่าจำเป็นและเหมาะสม” (ฉบับรวมแก้ไขเพิ่มเติมถึงพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2560 ของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน สอบทานถ้อยคำกับไฟล์ต้นฉบับเมื่อ 28 กันยายน 2569 boi.go.th)

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

4. ประกาศคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน ที่ 8/2565 เรื่อง นโยบายและหลักเกณฑ์การส่งเสริมการลงทุน ลงวันที่ 8 ธันวาคม 2565 ข้อ 5.1.2 (กรรมวิธีการผลิตหรือขั้นตอนการให้บริการที่ทันสมัย) ข้อ 5.1.3 (เครื่องจักรใหม่ และหลักเกณฑ์เครื่องจักรใช้แล้วอายุไม่เกิน 5 ปี และเกิน 5 ปีแต่ไม่เกิน 10 ปี) ข้อ 5.1.4 (ใบรับรองระบบคุณภาพสำหรับโครงการเงินลงทุนตั้งแต่ 10 ล้านบาท) ข้อ 5.3.1 (เงินลงทุนขั้นต่ำไม่น้อยกว่า 1 ล้านบาท ไม่รวมค่าที่ดินและทุนหมุนเวียน) ข้อ 5.3.2 (อัตราส่วนหนี้สินต่อทุนจดทะเบียนไม่เกิน 3 ต่อ 1 สำหรับโครงการริเริ่ม) ข้อ 5.3.3 (โครงการเงินลงทุนเกิน 2,000 ล้านบาท) และข้อ 8 (กลุ่มสิทธิและประโยชน์ A1+ ถึง B) boi.go.th/upload/content/8_2565.pdf หน้านโยบายของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน ยังระบุประกาศฉบับนี้เป็นนโยบายและหลักเกณฑ์ที่ใช้อยู่ ณ วันที่ตรวจ 28 กันยายน 2569 ไฟล์ต้นฉบับแสดงสระอำไม่ครบ หน้านี้จึงสรุปสาระแทนการยกถ้อยคำ

5. พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 31 บัญญัติว่า “ผู้ได้รับการส่งเสริมจะได้รับยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลสำหรับกำไรสุทธิที่ได้จากการประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริมตามที่คณะกรรมการประกาศกำหนด ทั้งนี้ ให้พิจารณากำหนดเป็นสัดส่วนของเงินลงทุนโดยไม่รวมค่าที่ดินและทุนหมุนเวียน ซึ่งต้องมีกำหนดเวลาไม่เกินแปดปีนับแต่วันที่เริ่มมีรายได้จากการประกอบกิจการนั้น ในกรณีที่กิจการใดเป็นกิจการที่มีความสำคัญและเป็นประโยชน์ต่อประเทศเป็นพิเศษตามที่คณะกรรมการประกาศกำหนด ให้ผู้ได้รับการส่งเสริมในกิจการดังกล่าวได้รับยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลสำหรับกำไรสุทธิที่ได้จากการประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริมมีกำหนดเวลาตามที่คณะกรรมการกำหนด ซึ่งต้องไม่เกินแปดปีนับแต่วันที่เริ่มมีรายได้จากการประกอบกิจการนั้น รายได้ที่ต้องนำมาคำนวณกำไรสุทธิที่ได้จากการประกอบกิจการตามวรรคหนึ่งหรือวรรคสอง แล้วแต่กรณี ให้รวมถึงรายได้จากการจำหน่ายผลพลอยได้และรายได้จากการจำหน่ายสินค้ากึ่งสำเร็จรูปตามที่คณะกรรมการพิจารณาเห็นสมควร ในกรณีที่ประกอบกิจการขาดทุนในระหว่างเวลาได้รับยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลตามวรรคหนึ่งหรือวรรคสอง แล้วแต่กรณี คณะกรรมการอาจอนุญาตให้ผู้ได้รับการส่งเสริมนำผลขาดทุนประจำปีที่เกิดขึ้นในระหว่างเวลานั้นไปหักออกจากกำไรสุทธิที่เกิดขึ้นภายหลังระยะเวลาได้รับยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลมีกำหนดเวลาไม่เกินห้าปีนับแต่วันพ้นกำหนดเวลานั้น โดยจะเลือกหักจากกำไรสุทธิของปีใดปีหนึ่งหรือหลายปีก็ได้ การคำนวณเงินลงทุนตามวรรคหนึ่งให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่คณะกรรมการประกาศกำหนด” (ฉบับรวมแก้ไขเพิ่มเติมถึงพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2560 ของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน สอบทานถ้อยคำกับไฟล์ต้นฉบับเมื่อ 28 กันยายน 2569 boi.go.th)

6. พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 28 บัญญัติว่า “ผู้ได้รับการส่งเสริมจะได้รับยกเว้นอากรขาเข้าสำหรับเครื่องจักรตามที่คณะกรรมการพิจารณาอนุมัติ แต่เครื่องจักรนั้นต้องไม่เป็นเครื่องจักรที่ผลิตหรือประกอบได้ในราชอาณาจักร ซึ่งมีคุณภาพใกล้เคียงกันกับชนิดที่ผลิตในต่างประเทศ และมีปริมาณเพียงพอที่จะจัดหามาใช้ได้” (ฉบับรวมแก้ไขเพิ่มเติมถึงพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2560 ของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน สอบทานถ้อยคำกับไฟล์ต้นฉบับเมื่อ 28 กันยายน 2569 boi.go.th)

7. พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 34 บัญญัติว่า “เงินปันผลจากกิจการที่ได้รับการส่งเสริมการลงทุน ซึ่งได้รับยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลตามมาตรา 31 และมาตรา 31/1 ให้ได้รับยกเว้นไม่ต้องรวมคำนวณเพื่อเสียภาษีเงินได้ตลอดระยะเวลาที่ผู้ได้รับการส่งเสริมได้รับยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลนั้น เงินปันผลที่ได้รับยกเว้นภาษีเงินได้ตามวรรคหนึ่ง ถ้าได้จ่ายภายในหกเดือนนับแต่วันพ้นระยะเวลาที่ได้รับยกเว้นภาษีเงินได้ ก็ให้ได้รับยกเว้นตามวรรคหนึ่ง” (ฉบับรวมแก้ไขเพิ่มเติมถึงพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2560 ของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน สอบทานถ้อยคำกับไฟล์ต้นฉบับเมื่อ 28 กันยายน 2569 boi.go.th)

8. คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 4546/2561 (ประชุมใหญ่ครั้งที่ 11/2561) วินิจฉัยว่าพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มิได้กำหนดหลักเกณฑ์และวิธีการคำนวณภาษีเงินได้นิติบุคคลไว้ จึงต้องใช้หลักเกณฑ์ตามประมวลรัษฎากร ไม่ว่าจะมีโครงการที่ได้รับการส่งเสริมกี่โครงการ การคำนวณกำไรขาดทุนสุทธิต้องถือว่าทุกโครงการเป็นหน่วยภาษีเดียวกัน และต้องนำผลประกอบการของกิจการที่ได้รับการส่งเสริมทุกโครงการและกิจการที่ไม่ได้รับการส่งเสริมมารวมคำนวณ, คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 1106/2561 วินิจฉัยว่าการคำนวณกำไรสุทธิเพื่อใช้สิทธิลดอัตราภาษีตามพระราชกฤษฎีกาว่าด้วยการลดอัตรารัษฎากร (ฉบับที่ 387) พ.ศ. 2544 และ (ฉบับที่ 475) พ.ศ. 2551 ต้องนำกำไรสุทธิจากกิจการที่ได้รับการส่งเสริมและกิจการที่ไม่ได้รับการส่งเสริมมารวมคำนวณ (ตรวจจาก deka.supremecourt.or.th 28 กันยายน 2569)

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

9. พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 25 บัญญัติว่า “ภายใต้บังคับกฎหมายว่าด้วยคนเข้าเมืองเพียงเท่าที่พระราชบัญญัตินี้มิได้บัญญัติไว้เป็นอย่างอื่น ให้ผู้ได้รับการส่งเสริมได้รับอนุญาตนำคนต่างด้าวซึ่งเป็น (1) ช่างฝีมือ (2) ผู้ชำนาญการ (3) คู่สมรสและบุคคลซึ่งอยู่ในอุปการะของบุคคลใน (1) และ (2) เข้ามาในราชอาณาจักรได้ตามจำนวนและกำหนดระยะเวลาให้อยู่ในราชอาณาจักร เท่าที่คณะกรรมการพิจารณาเห็นสมควร แม้ว่าจะเกินอัตราจำนวนหรือระยะเวลาให้อยู่ในราชอาณาจักรตามที่บัญญัติไว้ในกฎหมายว่าด้วยคนเข้าเมือง” (ฉบับรวมแก้ไขเพิ่มเติมถึงพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2560 ของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน สอบทานถ้อยคำกับไฟล์ต้นฉบับเมื่อ 28 กันยายน 2569 boi.go.th)

10. พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 26 บัญญัติว่า “ภายใต้บังคับกฎหมายว่าด้วยการทำงานของคนต่างด้าวเพียงเท่าที่พระราชบัญญัตินี้มิได้บัญญัติไว้เป็นอย่างอื่น ให้คนต่างด้าวที่ได้รับอนุญาตตามมาตรา 24 และคนต่างด้าวซึ่งเป็นช่างฝีมือหรือผู้ชำนาญการที่ได้รับอนุญาตให้อยู่ในราชอาณาจักรตามมาตรา 25 ได้รับอนุญาตทำงานเฉพาะตำแหน่งหน้าที่การทำงานที่คณะกรรมการให้ความเห็นชอบตลอดระยะเวลาเท่าที่ได้รับอนุญาตให้อยู่ในราชอาณาจักร” (ฉบับรวมแก้ไขเพิ่มเติมถึงพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2560 ของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน สอบทานถ้อยคำกับไฟล์ต้นฉบับเมื่อ 28 กันยายน 2569 boi.go.th)

11. พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 27 บัญญัติว่า “ผู้ได้รับการส่งเสริมจะได้รับอนุญาตให้ถือกรรมสิทธิ์ในที่ดินเพื่อประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริมการลงทุนตามจำนวนที่คณะกรรมการพิจารณาเห็นสมควร แม้ว่าจะเกินกำหนดที่จะพึงมีได้ตามกฎหมายอื่น ในกรณีที่ผู้ได้รับการส่งเสริมซึ่งเป็นคนต่างด้าวตามประมวลกฎหมายที่ดินเลิกกิจการที่ได้รับการส่งเสริมหรือโอนกิจการนั้นให้แก่ผู้อื่น ผู้ได้รับการส่งเสริมต้องจำหน่ายที่ดินที่ได้รับอนุญาตให้ถือกรรมสิทธิ์ภายในหนึ่งปีนับแต่วันที่เลิกหรือโอนกิจการ มิฉะนั้นให้อธิบดีกรมที่ดินมีอำนาจจำหน่ายที่ดินนั้นตามประมวลกฎหมายที่ดิน” (ฉบับรวมแก้ไขเพิ่มเติมถึงพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2560 ของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน สอบทานถ้อยคำกับไฟล์ต้นฉบับเมื่อ 28 กันยายน 2569 boi.go.th)

12. พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 37 บัญญัติว่า “ผู้ได้รับการส่งเสริมหรือผู้ลงทุนในกิจการที่ได้รับการส่งเสริมซึ่งมีภูมิลำเนานอกราชอาณาจักรจะได้รับอนุญาตให้นำหรือส่งเงินออกนอกราชอาณาจักรเป็นเงินตราต่างประเทศได้เมื่อเงินนั้นเป็น (1) เงินทุนที่ผู้ได้รับการส่งเสริมนำเข้ามาในราชอาณาจักรและเงินปันผลหรือผลประโยชน์อื่นที่เกิดจากเงินทุนนั้น (2) เงินกู้ต่างประเทศที่ผู้ได้รับการส่งเสริมนำมาลงทุนในกิจการที่ได้รับการส่งเสริมตามสัญญาที่คณะกรรมการให้ความเห็นชอบ รวมทั้งดอกเบี้ยของเงินกู้ต่างประเทศนั้น (3) เงินที่ผู้ได้รับการส่งเสริมมีข้อผูกพันกับต่างประเทศตามสัญญาเกี่ยวกับการใช้สิทธิและบริการต่าง ๆ ในการประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริมการลงทุน และสัญญานั้นได้รับความเห็นชอบจากคณะกรรมการ ในกรณีที่ระยะเวลาใดดุลการชำระเงินต้องประสบความยุ่งยาก จำเป็นต้องสงวนเงินตราต่างประเทศให้มีสำรองไว้ตามสมควร ธนาคารแห่งประเทศไทยจะจำกัดการนำหรือส่งเงินนั้นออกนอกราชอาณาจักรเป็นการชั่วคราวเพื่อผลดังกล่าวนั้นก็ได้ แต่จะไม่จำกัดการส่งเงินทุนที่นำเข้ามาในราชอาณาจักรต่ำกว่าร้อยละยี่สิบต่อปี ถ้าการส่งเงินนั้นกระทำภายหลังที่นำเข้ามาแล้วเป็นเวลาสองปี และจะไม่จำกัดการส่งเงินปันผลต่ำกว่าร้อยละสิบห้าต่อปีของเงินทุนที่นำเข้ามาในราชอาณาจักร” (ฉบับรวมแก้ไขเพิ่มเติมถึงพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2560 ของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน สอบทานถ้อยคำกับไฟล์ต้นฉบับเมื่อ
28 กันยายน 2569 boi.go.th)

13. พระราชบัญญัติการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว พ.ศ. 2542 มาตรา 12 บัญญัติว่า “ในกรณีที่ธุรกิจของคนต่างด้าวซึ่งได้รับการส่งเสริมการลงทุนตามกฎหมายว่าด้วยการส่งเสริมการลงทุน หรือได้รับอนุญาตเป็นหนังสือให้ประกอบอุตสาหกรรมหรือประกอบการค้าเพื่อส่งออกตามกฎหมายว่าด้วยการนิคมอุตสาหกรรมแห่งประเทศไทยหรือตามกฎหมายอื่น เป็นธุรกิจตามบัญชีสองหรือบัญชีสามท้ายพระราชบัญญัตินี้ ให้คนต่างด้าวดังกล่าวแจ้งต่ออธิบดีเพื่อขอหนังสือรับรอง เมื่ออธิบดีหรือพนักงานเจ้าหน้าที่ที่ได้รับมอบหมายตรวจสอบความถูกต้องของบัตรส่งเสริมการลงทุนหรือหนังสืออนุญาตดังกล่าวแล้ว ให้อธิบดีออกหนังสือรับรองโดยเร็ว แต่ต้องไม่เกินสามสิบวันนับแต่วันที่ได้รับแจ้งการได้รับบัตรส่งเสริมการลงทุนหรือหนังสืออนุญาต แล้วแต่กรณี ในกรณีนี้ให้คนต่างด้าวดังกล่าวนั้น ได้รับยกเว้นจากการบังคับใช้พระราชบัญญัตินี้ เว้นแต่มาตรา 21 มาตรา 22 มาตรา 39 มาตรา 40 และมาตรา 42 ตลอดระยะเวลาที่ธุรกิจนั้นได้รับการส่งเสริมการลงทุนหรือได้รับอนุญาตให้ประกอบอุตสาหกรรมหรือประกอบการค้าเพื่อส่งออกแล้วแต่กรณี การออกหนังสือรับรองตามวรรคหนึ่ง ให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่อธิบดีกำหนด” (ตรวจถ้อยคำทุกวรรคกับฐานข้อมูลกฎหมายของสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา searchlaw.ocs.go.th เมื่อ 3 ตุลาคม 2569)

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

14. พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 20 บัญญัติว่า “ในกรณีที่คณะกรรมการพิจารณาเห็นสมควรให้การส่งเสริมแก่ผู้ขอรับการส่งเสริมรายใดแล้ว คณะกรรมการจะกำหนดเงื่อนไขไว้ในบัตรส่งเสริม เพื่อให้ผู้ได้รับการส่งเสริมรายนั้นต้องปฏิบัติในเรื่องใดเรื่องหนึ่งหรือหลายเรื่องดังต่อไปนี้ด้วยก็ได้ (1) จำนวนทุนและแหล่งที่มาของทุน (2) สัญชาติและจำนวนผู้ถือหุ้น (3) ขนาดของกิจการซึ่งรวมถึงชนิดผลิตภัณฑ์ ผลิตผล หรือการให้บริการ กรรมวิธีการผลิต หรือประกอบ และกำลังผลิต หรือประกอบ (4) (ยกเลิก) (5) สัญชาติและจำนวนคนงาน ช่างฝีมือ และผู้ชำนาญการ (6) การฝึกและใช้กำลังคนในการปฏิบัติงาน (7) การป้องกันและควบคุมมิให้เกิดผลเสียหายต่อคุณภาพสิ่งแวดล้อม (8) ระยะเวลาที่จะต้องเริ่มปฏิบัติตามโครงการที่ได้รับการส่งเสริม (9) ระยะเวลาที่จะต้องสั่งซื้อเครื่องจักร (10) ระยะเวลาที่จะต้องนำเครื่องจักรเข้ามาในราชอาณาจักร (11) ระยะเวลาที่จะต้องส่งเครื่องจักรที่นำเข้ามาในราชอาณาจักรกลับออกไปภายหลังเมื่อใช้งานเสร็จแล้ว (12) การขยายระยะเวลาตาม (8) (9) (10) หรือ (11) (13) วันเปิดดำเนินการ (14) การรายงานผล การ ปฏิบัติงาน ตาม โครงการ และ การ ดำเนินงาน (15) การรายงานผล การ ปฏิบัติงาน ของช่างฝีมือ และ ผู้ชำนาญการ ซึ่ง เป็น คนต่างด้าว ว่า ได้ ฝึกอบรม ให้ คนไทย ได้รับ ความรู้ ความชำนาญ เพียงไร (16) การ กำหนดให้ผลิตภัณฑ์ หรือ ผลิตผล ที่ ผลิต ประกอบ หรือ ส่งออก เป็นไปตาม มาตรฐาน ที่ คณะกรรมการ หรือ ทางราชการ กำหนด (17) การจำหน่ายผลิตภัณฑ์หรือผลิตผลที่ผลิตหรือประกอบหรือการให้บริการ (18) (ยกเลิก) (19) การให้นำเงิน หนังสือสัญญาค้ำประกันของธนาคาร หลักทรัพย์รัฐบาลไทย หรือหลักประกันอื่นที่คณะกรรมการเห็นสมควร มอบแก่สำนักงานเพื่อเป็นประกันในการปฏิบัติตามเงื่อนไขที่คณะกรรมการกำหนด (20) เรื่องอื่นที่เกี่ยวกับการอำนวยความสะดวกแก่พนักงานเจ้าหน้าที่ การให้การใช้หรือการควบคุมการใช้สิทธิและประโยชน์ตามพระราชบัญญัตินี้” (ฉบับรวมแก้ไขเพิ่มเติมถึงพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2560 ของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน สอบทานถ้อยคำกับไฟล์ต้นฉบับเมื่อ 28 กันยายน 2569 boi.go.th)

15. พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 54 บัญญัติว่า “ในกรณีที่ผู้ได้รับการส่งเสริมฝ่าฝืนหรือไม่ปฏิบัติตามเงื่อนไขที่คณะกรรมการกำหนด ให้คณะกรรมการมีอำนาจสั่งเพิกถอนสิทธิและประโยชน์ที่ได้ให้แก่ผู้ได้รับการส่งเสริมทั้งหมดหรือบางส่วนโดยจะกำหนดระยะเวลาไว้ด้วยหรือไม่ก็ได้ ถ้าคณะกรรมการพิจารณาเห็นว่า การที่ผู้ได้รับการส่งเสริมฝ่าฝืนหรือไม่ปฏิบัติตามเงื่อนไขนั้นมิได้เป็นการกระทำโดยจงใจ จะสั่งให้สำนักงานเตือนเป็นหนังสือให้ผู้ได้รับการส่งเสริมแก้ไขหรือปฏิบัติให้ถูกต้องตามเงื่อนไขภายในเวลาที่กำหนดก่อนก็ได้ แต่เมื่อพ้นกำหนดเวลานั้นแล้วผู้ได้รับการส่งเสริมยังมิได้แก้ไขหรือปฏิบัติให้ถูกต้องโดยไม่มีเหตุอันสมควร ให้คณะกรรมการดำเนินการตามวรรคหนึ่ง” (ฉบับรวมแก้ไขเพิ่มเติมถึงพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2560 ของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน สอบทานถ้อยคำกับไฟล์ต้นฉบับเมื่อ 28 กันยายน 2569 boi.go.th)

16. พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. 2520 มาตรา 55 บัญญัติว่า “ในกรณีที่คณะกรรมการสั่งเพิกถอนสิทธิและประโยชน์เกี่ยวกับภาษีอากรสำหรับของที่นำเข้าหรือส่งออกทั้งหมด ให้ถือว่าผู้ได้รับการส่งเสริมไม่เคยได้รับยกเว้นหรือลดหย่อนภาษีอากรมาแต่ต้น และให้ผู้ได้รับการส่งเสริมเสียภาษีอากรโดยถือสภาพของของ ราคา และอัตราภาษีอากรที่เป็นอยู่ในวันนำเข้าหรือส่งออกเป็นเกณฑ์ในการคำนวณภาษีอากร สำหรับกรณีที่ได้รับลดหย่อนภาษีอากรให้เสียภาษีอากรเพิ่มจากที่ได้เสียไว้แล้วให้ครบถ้วนตามจำนวนเงินภาษีอากรที่จะพึงต้องเสียทั้งหมดเมื่อได้คำนวณตามเกณฑ์เช่นว่านั้น ในกรณีที่คณะกรรมการสั่งเพิกถอนสิทธิและประโยชน์เกี่ยวกับภาษีอากร สำหรับของที่นำเข้าหรือส่งออกบางส่วน ให้ถือว่าผู้ได้รับการส่งเสริมได้รับยกเว้นหรือลดหย่อนภาษีอากรมาแต่ต้นเพียงเท่าที่ตนยังคงได้รับสิทธิและประโยชน์อยู่ และให้เสียภาษีอากรตามส่วนที่ได้ถูกเพิกถอนจนครบถ้วน โดยถือสภาพของของ ราคา และอัตราภาษีอากรที่เป็นอยู่ในวันนำเข้าหรือส่งออกเป็นเกณฑ์ในการคำนวณภาษีอากร ผู้ได้รับการส่งเสริมต้องแจ้งขอชำระภาษีอากร หรือภาษีอากรเพิ่มต่อกรมศุลกากรหรือด่านศุลกากรที่ได้นำของนั้นเข้ามาหรือส่งของนั้นออกไปภายในหนึ่งเดือนนับแต่วันทราบคำสั่งเพิกถอนสิทธิและประโยชน์เกี่ยวกับภาษีอากร และต้องชำระ ณ ที่ทำการศุลกากรซึ่งกรมศุลกากรกำหนดให้เสร็จสิ้นภายในหนึ่งเดือนนับแต่วันที่ได้รับแจ้งจำนวนเงินภาษีอากรหรือภาษีอากรเพิ่มอันจะพึงต้องชำระ ถ้าผู้ได้รับการส่งเสริมมิได้แจ้งหรือชำระภาษีอากรหรือภาษีอากรเพิ่มภายในกำหนดเวลาดังกล่าว ให้เสียเงินเพิ่มในอัตราร้อยละหนึ่งต่อเดือนของค่าภาษีอากรที่ต้องชำระโดยไม่คิดทบต้น นับแต่วันที่พ้นกำหนดเวลาแจ้งหรือชำระ แล้วแต่กรณี จนถึงวันที่นำเงินภาษีอากรหรือภาษีอากรเพิ่มและเงินเพิ่มมาชำระ ซึ่งต้องไม่เกินสามเดือนนับแต่วันที่พ้นกำหนดเวลาแจ้งหรือชำระดังกล่าว ถ้ามิได้มีการปฏิบัติเช่นว่านั้นให้ถือว่าของนั้นได้นำเข้ามาหรือส่งออกไปโดยหลีกเลี่ยงการเสียภาษีอากร และให้นำกฎหมายว่าด้วยศุลกากรมาใช้บังคับ ทั้งนี้ ในการคำนวณเงินเพิ่มดังกล่าวถ้ามีเศษของเดือนให้นับเป็นหนึ่งเดือน ในกรณีที่ผู้ได้รับการส่งเสริมไม่ปฏิบัติตามคำเตือนของสำนักงานตามมาตรา 54 วรรคสอง คณะกรรมการจะให้ผู้ได้รับการส่งเสริมเสียเงินเพิ่มภาษีอากรให้แก่รัฐโดยชำระแก่กรมศุลกากรพร้อมกับเงินภาษีอากรหรือภาษีอากรเพิ่มที่ต้องนำไปชำระตามวรรคสามในอัตราร้อยละหนึ่งต่อเดือนของเงินภาษีอากรหรือเงินภาษีอากรเพิ่มอันจะพึงต้องชำระนับแต่วันที่พ้นกำหนดเวลาตามมาตรา 54 วรรคสอง อีกด้วยก็ได้ แต่เงินเพิ่มภาษีอากรตามมาตรานี้มิให้เกินจำนวนเงินภาษีอากรหรือภาษีอากรเพิ่มอันจะพึงต้องชำระ และเพื่อให้ได้รับชำระเงินเพิ่มนี้ ให้ถือว่าเงินเพิ่มเป็นเสมือน

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/

เงินอากรตามกฎหมายว่าด้วยศุลกากร เพื่อประโยชน์ในการดำเนินคดี การนับอายุความตามมาตรานี้ ให้เริ่มนับเมื่อพ้นหนึ่งเดือนนับแต่วันทราบคำสั่ง” (ฉบับรวมแก้ไขเพิ่มเติมถึงพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน (ฉบับที่ 4) พ.ศ. 2560 ของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน สอบทานถ้อยคำกับไฟล์ต้นฉบับเมื่อ 28 กันยายน 2569 boi.go.th)

17. คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 4197/2559 (ศาลฎีกาแผนกคดีภาษีอากร) จำเลยประกอบกิจการผลิตชิ้นส่วนรองเท้า ได้รับสิทธิยกเว้นอากรขาเข้าวัตถุดิบตามบัตรส่งเสริมโดยมีเงื่อนไขให้ใช้ผลิตสินค้าเพื่อส่งออก วัตถุดิบที่นำเข้าถูกไฟไหม้โดยจำเลยมิได้ก่อหรือมีส่วนร่วมหรือประมาทเลินเล่อ ศาลฎีกาวินิจฉัยว่าจำเลยมิได้ฝ่าฝืนเงื่อนไขโดยจงใจ เป็นพฤติการณ์นอกเหนือที่จำเลยจะบังคับได้และเป็นการพ้นวิสัย จึงยังไม่เป็นเหตุให้ต้องถูกเพิกถอนสิทธิและประโยชน์ตามบัตรส่งเสริม คดีนี้โจทก์ฟ้องเรียกค่าภาษีอากร 4,743,898.89 บาท พร้อมเงินเพิ่ม และศาลภาษีอากรกลางพิพากษายกฟ้อง (ตรวจจาก deka.supremecourt.or.th 28 กันยายน 2569)

18. คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 4178/2533 วินิจฉัยว่าเมื่อคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนมิได้มีคำเตือนตามมาตรา 54 วรรคสอง แต่ใช้อำนาจสั่งเพิกถอนสิทธิและประโยชน์ตามมาตรา 54 วรรคหนึ่ง จึงบังคับตามมาตรา 54 วรรคสอง และมาตรา 55 วรรคสี่ ไม่ได้ แต่เมื่อผู้ได้รับการส่งเสริมมิได้ชำระภาษีอากรภายในกำหนดเวลาตามมาตรา 55 วรรคสาม ย่อมต้องชำระเงินเพิ่มตามพระราชบัญญัติศุลกากร พ.ศ. 2469 มาตรา 112 จัตวา (ตรวจจาก deka.supremecourt.or.th 28 กันยายน 2569)

19. คำพิพากษาศาลฎีกาที่ 1110/2538 คณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนอาศัยอำนาจตามมาตรา 54 สั่งเพิกถอนสิทธิและประโยชน์ที่เหลืออยู่ตามบัตรส่งเสริมตั้งแต่วันที่ 28 พฤศจิกายน 2532 ศาลฎีกาวินิจฉัยว่าเป็นการเพิกถอนสิทธิและประโยชน์เกี่ยวกับภาษีอากรบางส่วน แม่พิมพ์และวัตถุดิบที่นำเข้าก่อนวันดังกล่าวจึงยังได้รับยกเว้นภาษีอากรตามมาตรา 55 วรรคสอง (ตรวจจาก deka.supremecourt.or.th 28 กันยายน 2569)

20. Law on Investment No. 61/2020/QH14 (Viet Nam) adopted 17 June 2020, Article 13 Guarantees for business investment upon changes of laws คำแปลภาษาอังกฤษใน FAOLEX ของ FAO faolex.fao.org/docs/pdf/vie212119.pdf (ตรวจ 28 กันยายน 2569 คำแปลไม่เป็นทางการ)

21. Kasinka Trading and Another v. Union of India and Another, Supreme Court of India, 18 October 1994, (1995) 1 SCC 274; AIR 1995 SC 874 indiankanoon.org/doc/98342524

22. State of Punjab v. M/s Nestle India Ltd. and Another, Supreme Court of India, 5 May 2004, (2004) 6 SCC 465; AIR 2004 SC 4559 indiankanoon.org/doc/994554

23. Case C-638/19 P, European Commission v. European Food SA and Others, Court of Justice of the European Union (Grand Chamber), judgment of 25 January 2022 (ข้อเท็จจริงเรื่อง Emergency Government Ordinance No 24/1998 การยกเลิกสิทธิประโยชน์ที่มีผล 22 กุมภาพันธ์ 2005 และคำชี้ขาด ICSID ลงวันที่ 11 ธันวาคม 2013 ตามที่ปรากฏในคำพิพากษา) italaw.com

24. Howell H. Zee, Janet G. Stotsky and Eduardo Ley, “Tax Incentives for Business Investment: A Primer for Policy Makers in Developing Countries”, World Development 30(9) (2002) 1497-1516, DOI 10.1016/S0305-750X(02)00050-5 (ตรวจกับ Crossref 28 กันยายน 2569)

25. Alexander Klemm and Stefan Van Parys, “Empirical evidence on the effects of tax incentives”, International Tax and Public Finance 19(3) (2012) 393-423, DOI 10.1007/s10797-011-9194-8 (ตรวจกับ Crossref และบทคัดย่อของสำนักพิมพ์ 28 กันยายน 2569)

26. Lon L. Fuller, The Morality of Law, revised edition (New Haven: Yale University Press, 1969) บทที่ 2 หลักข้อที่ว่าด้วยความคงที่ของกฎหมายตามกาลเวลา (constancy of the law through time) jstor.org/stable/j.ctt1cc2mds

บริษัท เอกสยาม แอนด์ พาร์ทเนอร์ส จำกัด | เลขประจำตัวผู้เสียภาษีอากร 0105569142001
300/90 พรีเมียมเพลส ถนนนวมินทร์ แขวงนวมินทร์ เขตบึงกุ่ม กรุงเทพมหานคร 10240
โทรศัพท์ 081 654 5922 | contact@eksiamlegal.com | eksiamlegal.com
ฉบับออนไลน์ https://eksiamtradeinvestlaw.com/services/boi-feasibility/