

# วิชา หุ้นส่วน

การบรรยายภาคคำ ครั้งที่ ๑ และ ๒

วันที่ ๓๑ พฤษภาคม ๒๕๖๒

ดร.พรภัทร์ ตันติกุลานันท์

ผู้พิพากษาศาลชั้นต้นประจำสำนักประธานศาลฎีกา

ผู้อำนวยการบริหารสถาบันอนุญาโตตุลาการ (TAI) ศาลยุติธรรม

## วัน เวลาบรรยาย ๘ ชั่วโมง ๔ ครั้ง

๑. ศุกร์ ๓๑ พฤษภาคม ๒๕๖๒ - ๒ ชั่วโมง ๑๘.๐๐ - ๑๙.๕๐ น.
๒. ศุกร์ ๕ กรกฎาคม ๒๕๖๒ - ๒ ชั่วโมง ๑๘.๐๐ - ๑๙.๕๐ น.
๓. ศุกร์ ๑๒ กรกฎาคม ๒๕๖๒ - ๒ ชั่วโมง ๑๘.๐๐ - ๑๙.๕๐ น.
๔. ศุกร์ ๑๙ กรกฎาคม ๒๕๖๒ - ๒ ชั่วโมง ๑๘.๐๐ - ๑๙.๕๐ น.

# สัญญาจัดตั้งองค์กรธุรกิจ

๑. บุคคลตั้งแต่สองคนขึ้นไปตกลงนำทุนมาร่วมกัน
๒. เพื่อกระทำการกิจการร่วมกัน
๓. วัตถุประสงค์ คือ แบ่งปัน ผลผลิต รายได้ หรือกำไร  
อันจะพึงได้จากกิจการที่ทำนั้น

# ข้อแตกต่างระหว่างทุน (Equity) กับหนี้ (Liability)

๑. เจ้าของทุนมีอำนาจจัดการทางตรงหรือทางอ้อม
๒. เจ้าของทุนมีส่วนร่วมในกำไรหรือขาดทุน
๓. เมื่อเลิกองค์การธุรกิจ เจ้าหนี้มีสิทธิได้รับชำระหนี้ก่อน

# องค์กรธุรกิจแบ่งเป็น ๒ ประเภท

๑. มีชื่อเรียกทางกฎหมาย เช่น ตาม ป.พ.พ. หรือ พ.ร.บ. บริษัทมหาชนฯ ต้องอยู่ภายใต้บังคับกฎหมายนั้นๆ ตามป.พ.พ. มาตรา ๑๐๑๓ มี ๓ ประเภท

๑. ห้างหุ้นส่วนสามัญ

- ห้างหุ้นส่วนสามัญไม่จดทะเบียน

- ห้างหุ้นส่วนสามัญนิติบุคคล

๒. ห้างหุ้นส่วนจำกัด

๓. บริษัทจำกัด

# องค์กรธุรกิจแบ่งเป็น ๒ ประเภท

๒. ไม่มีชื่อเรียกทางกฎหมาย แต่อาจมีชื่อเรียกทางธุรกิจ เช่น กงสี  
คณะบุคคล กิจการร่วมค้า

เนื้อหาการตกลงอาจไม่เข้าลักษณะห้างหุ้นส่วนและบริษัท หรือ  
กฎหมายอื่น เป็นสัญญาไม่มีชื่อ อยู่ภายใต้บังคับกฎหมายเรื่องนิติกรรม  
สัญญา หนี้ และทรัพย์

**กิจการร่วมค้า** อาจอยู่ในรูปของการเอาทุนมาร่วมกัน แยกกันทำงาน  
ยอมรับผิดร่วมกัน แต่แบ่งปันรายได้ โดยคู่สัญญาจ่ายให้แก่ละรายที่มาร่วม  
โดยตรง ไม่ใช่แบ่งปันกำไร หรืออาจอยู่ในรูปห้างหุ้นส่วนสามัญก็ได้

## ฎีกาที่ ๓๘๔๘/๒๕๓๑

ข้อเท็จจริงฟังได้ว่า จำเลยที่ ๑ กับบริษัท ด. และบริษัท อ. ได้จดทะเบียนการค้าสำหรับงานก่อสร้างสะพานไว้กับกรมสรรพากรว่า "สาธรรบวิดิจจอยเวนเจอร์" โดยมี อ. เป็นผู้มีอำนาจทำการแทน เช่นนี้ย่อมเป็นที่เห็นได้ว่ากิจการ "สาธรรบวิดิจจอยเวนเจอร์" ก็คือห้างหุ้นส่วนสามัญไม่จดทะเบียนเป็นนิติบุคคลซึ่งจำเลยที่ ๑ กับบริษัทในต่างประเทศอีกสองบริษัทร่วมกันกระทำในประเทศไทยนั่นเอง ดังนั้นเมื่อรถยนต์บรรทุกของโจทก์ตกลงไปในหลุมที่ "สาธรรบวิดิจจอยเวนเจอร์" ขุดไว้ อันเป็นการละเมิดตามฟ้อง เกิดขึ้นในกิจการที่เป็นธรรมดาของ "สาธรรบวิดิจจอยเวนเจอร์" จำเลยที่ ๑ จึงต้องรับผิดชอบโดยไม่จำกัดจำนวนในการชำระหนี้ที่เกิดขึ้นจากการละเมิดนั้น ตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ มาตรา ๑๐๕๐ โจทก์จึงฟ้องจำเลยที่ ๑ ได้

# ห้างหุ้นส่วนสามัญ (ไม่จดทะเบียน)



# ห้างหุ้นส่วนสามัญ (ไม่จดทะเบียน)

หัวข้อที่ ๑ ลักษณะทั่วไปและการจัดตั้งห้างหุ้นส่วนสามัญ

หัวข้อที่ ๒ ลักษณะพิเศษของห้างหุ้นส่วนสามัญ

หัวข้อที่ ๓ การลงหุ้น

หัวข้อที่ ๔ การเปลี่ยนแปลงข้อสัญญาเดิมหรือประเภทของ  
กิจการ

หัวข้อที่ ๕ การจัดการงานของหุ้นส่วน

หัวข้อที่ ๖ หลักการสำคัญของห้างหุ้นส่วนสามัญ

หัวข้อที่ ๗ การเลิกห้างหุ้นส่วนสามัญและชำระบัญชี

# หัวข้อที่ ๑ ลักษณะทั่วไปและการจัดตั้งห้างหุ้นส่วน สามัญ

ลักษณะทั่วไป ห้างหุ้นส่วนสามัญคืออะไร ? พิจารณาจาก มาตรา  
๑๐๑๒

“มาตรา ๑๐๑๒ อันว่าสัญญาจัดตั้งห้างหุ้นส่วนหรือบริษัทนั้น คือสัญญาซึ่งบุคคลตั้งแต่สองคนขึ้นไปตกลงเข้ากันเพื่อกระทำกิจการร่วมกัน ด้วยประสงค์จะแบ่งปันกำไรอันจะพึงได้แต่กิจการที่ทำนั้น”

# หัวข้อที่ ๑ ลักษณะทั่วไปและการจัดตั้งห้างหุ้นส่วน สามัญ

## ๔ องค์ประกอบ

- ๑.๑ มีบุคคลตั้งแต่ ๒ คนขึ้นไป
- ๑.๒ ตกลงนำทุนเข้ามาร่วมกัน
- ๑.๓ เพื่อกระทำการกิจการร่วมกัน
- ๑.๔ วัตถุประสงค์แบ่งกำไรอันจะพึงได้จากกิจการที่ทำนั้น

# การจัดตั้งห้างหุ้นส่วนสามัญ

- ไม่มีแบบ ไม่ต้องมีหลักฐานเป็นหนังสือ หรือต้องส่งมอบ  
ส่วนลงหุ้น
- ห้างหุ้นส่วนสามัญจึงเกิดโดยทันที เมื่อแสดงเจตนาตกลง  
กัน สิทธิและหน้าที่ของผู้เป็นหุ้นส่วนจะเกิดขึ้นนับแต่นั้น และจะมีอยู่  
ไปจนกว่าจะมีการเลิกห้างหุ้นส่วน (เนติ'๔๙)

# การจัดตั้งห้างหุ้นส่วนสามัญ

ฎีกาที่ ๒๕๓๐/๒๕๓๘ ตามสัญญาร่วมลงทุนระหว่างโจทก์และจำเลยมีข้อตกลงกันว่าต่างฝ่ายต่างจะลงหุ้นโดยชำระเงินค่าที่ดินตามสัญญาจะซื้อจะขายและค่าใช้จ่ายในการดำเนินกิจการฝ่ายละครึ่ง ถือได้ว่าเป็นสัญญาเข้าหุ้นส่วนกันแล้ว แม้ฝ่ายหนึ่งจะไม่ส่งเงินหรือทรัพย์สินตามที่ตกลง ก็หาทำให้สัญญาเข้าหุ้นส่วนดังกล่าวเสียไปไม่ แม้โจทก์จะเป็นฝ่ายผิดสัญญาร่วมลงทุน จำเลยในฐานะหุ้นส่วนก็ต้องบอกเลิกสัญญาเสียก่อน เมื่อจำเลยยังไม่ได้บอกเลิกสัญญากับโจทก์ สัญญาร่วมทุนระหว่างโจทก์จำเลยจึงยังไม่เลิกกัน โจทก์จึงมีสิทธิขอให้เลิกห้างหุ้นส่วนและชำระบัญชีได้

# ลักษณะทั่วไปของห้างหุ้นส่วนสามัญ

## ๑.๑ “บุคคลตั้งแต่ ๒ คนขึ้นไป”

- “บุคคล” หมายถึง บุคคลธรรมดาและนิติบุคคล
- กรณีที่มีกฎหมายพิเศษ ห้ามเข้าเป็นหุ้นส่วน ดูพระราชบัญญัติบริษัทมหาชนจำกัด พ.ศ. ๒๕๓๕ มาตรา ๑๒

“ห้ามมิให้บริษัทเป็นหุ้นส่วนในห้างหุ้นส่วนสามัญ หรือเป็นหุ้นส่วนไม่จำกัดความรับผิดในห้างหุ้นส่วนจำกัด”

**บริษัทมหาชนฯ จึงไม่สามารถร่วมจัดตั้งห้างหุ้นส่วนได้**

# ลักษณะทั่วไปของห้างหุ้นส่วนสามัญ

## ๑.๒ “ตกลงนำทุนเข้ามาร่วมกัน”

- หากไม่มีการแสดงเจตนานำทุนมาเข้าร่วม แม้มีสิทธิได้รับกำไร ก็ไม่เป็นหุ้นส่วน การตกลงนำทุนเข้ามาร่วม คือ การลงหุ้น ตาม ป.พ.พ. มาตรา ๑๐๒๖ นั่นเอง หัวข้อที่ ๓ เรื่องการลงหุ้น
- ป.พ.พ. มาตรา ๑๐๒๖  
“ผู้เป็นหุ้นส่วนทุกคนต้องมีสิ่งหนึ่งสิ่งใดมาลงหุ้นด้วยในห้างหุ้นส่วน  
สิ่งที่นำมาลงด้วยนั้น จะเป็นเงินหรือทรัพย์สินสิ่งอื่นหรือลงแรงงานก็ได้”

# ลักษณะทั่วไปของห้างหุ้นส่วนสามัญ

- การทำมาหาได้ร่วมกันฉันพี่น้อง กงสี เช่น ฎีกาที่ ๒๐๒๖/๒๕๒๖  
จำเลยประกอบกิจการแพปลาต่อจากมารดาเป็นเวลาประมาณ  
๒๕ ปี จำเลยให้เงินโจทก์ครั้งละ ๑,๐๐๐-๒,๐๐๐ บาท ตามที่  
โจทก์ขอ อาจให้เพราะเป็นน้องก็ได้
- **ทุนที่นำมาเข้าร่วม เป็นแรงงานก็ได้ แต่การลงแรงต้องมี  
วัตถุประสงค์เป็นทุน ไม่ใช่เพื่อรับค่าจ้าง ซึ่งเป็นจ้างแรงงาน จ้าง  
ทำของ**



## ฎีกาที่ ๑๔๙๖๘/๒๕๕๘

โจทก์เป็นผู้จัดล็อกพื้นที่ในตลาดเพื่อให้ผู้ค้าเช่าแผงขายสินค้า และจัดทำบัญชีเพื่อประโยชน์ในการประกอบกิจการค้านั้น ดังนั้น ย่อม  
เท่ากับว่าโจทก์ได้ร่วมลงทุนหรือลงหุ้นเป็นแรงงานแล้ว เข้าลักษณะ  
เป็นสัญญาห้างหุ้นส่วนสามัญไม่จดทะเบียนตาม ป.พ.พ. มาตรา  
๑๐๑๒ และ ๑๐๒๕ ที่บัญญัติว่า สัญญาจัดตั้งห้างหุ้นส่วนคือ สัญญา  
ซึ่งบุคคลสองคนขึ้นไปตกลงเข้ากันเพื่อกระทำกิจการร่วมกัน ด้วย  
ประสงค์จะแบ่งปันกำไรอันจะพึงได้แต่กิจการที่ทำนั้น ซึ่งสิ่งนำมา  
ลงหุ้นนั้นจะเป็นเงิน หรือทรัพย์สินสิ่งอื่น หรือแรงงานก็ได้ ตาม  
มาตรา ๑๐๒๖ วรรคสอง

# ลักษณะทั่วไปของห้างหุ้นส่วนสามัญ

## ๑.๓ “เพื่อกระทำกิจการร่วมกัน”

- ไม่จำเป็นต้องเป็นกิจการค้า เช่น ทุนายความร่วมมือกันตั้งสำนักงาน
- ต้องร่วมกันทำกิจการ ดูจากการมีส่วนร่วมในการจัดการ การมีส่วนร่วมได้เสีย เช่น ขาดทุนก็ร่วมกันรับผิดชอบ
- เจตนาทำกิจการร่วมกัน ไม่ต้องดูที่ชื่อสัญญา

# ลักษณะทั่วไปของห้างหุ้นส่วนสามัญ

ฎีกาที่ ๑๒๕๑๘/๒๕๕๓ แม้ชื่อสัญญาระบุว่า เป็นสัญญาร่วมหุ้นซื้อที่ดิน ก็ไม่ได้หมายความว่า จะต้องเป็นสัญญาจัดตั้งห้างหุ้นส่วนเสมอไป การจัดตั้งห้างหุ้นส่วน ต้องมีการกระทำกิจการร่วมกันประสงค์จะแบ่งปันกำไร อันจะพึงได้แต่กิจการนั้น แต่สัญญาพิพาทมีสาระเพียงว่า โจทก์ทั้งสองและจำเลยร่วมลงทุนซื้อที่ดินราคา ๒,๖๕๖,๐๐๐ บาท วางมัดจำไว้ ๑,๐๐๐,๐๐๐ บาท เป็นเงินของจำเลย ๕๐๐,๐๐๐ บาท และเงินของโจทก์ทั้งสองคนละ ๒๕๐,๐๐๐ บาท ตกลงกันให้ผู้ถือหุ้นแต่ละคนมีกรรมสิทธิ์ในที่ดินตามอัตราส่วนของจำนวนเงินที่ลงหุ้นวางมัดจำไว้เท่านั้น ไม่ใช่สัญญาจัดตั้งห้างหุ้นส่วน

# ลักษณะทั่วไปของห้างหุ้นส่วนสามัญ

๑.๔ “ต้องมีวัตถุประสงค์จะแบ่งปันกำไรอันจะพึงได้จากกิจการ”

ลงทุนร่วมกัน แบ่งปันผลผลิต  
ลงทุนร่วมกัน แบ่งปันรายได้

ไม่ใช่การลงทุนร่วมกันในลักษณะห้างหุ้นส่วน

ลงทุนร่วมกัน แบ่งปันกำไรสุทธิ

รายได้หลังหักค่าใช้จ่ายและต้นทุนแล้ว  
เป็นการร่วมกันในลักษณะห้างหุ้นส่วน  
ตามมาตรา ๑๐๑๒

ก ข ค ๓ คน ลงเงินคนละ ๒๐,๐๐๐ บาท รวม ๖๐,๐๐๐ บาท

ตัวอย่างที่ ๑ ซื้อเสื่อมาแบ่งกัน แล้วต่างคนต่างนำไปขาย

ตัวอย่างที่ ๒ ซื้อเสื่อมาร่วมกันขาย ขายได้เงินเท่าไร จะแบ่งเงินกัน  
ไป

ตัวอย่างที่ ๓ ซื้อเสื่อมาขาย ขายได้เงินเท่าไร จะนำเงินไปชำระหนี้  
หักค้ำหุ้น แล้วแบ่งกำไร

## ฎีกาที่ ๑๓๓๔/๒๕๓๓

สหกรณ์ร้านค้าของโรงเรียนตั้งขึ้นเพื่อจำหน่ายสินค้าชุดนักเรียนให้นักเรียนและผู้ปกครอง แต่มิได้จดทะเบียนเป็นนิติบุคคลตาม พ.ร.บ. สหกรณ์ฯ

จำเลยที่ ๑ ซึ่งเป็นครูใหญ่ได้ตั้งให้จำเลยที่ ๒ ถึง ที่ ๑๐ เป็นกรรมการซื้อขายโดยไม่ได้รับความเห็นชอบจากจำเลยที่ ๒ ถึง ที่ ๑๐ ก่อน และจำเลยที่ ๒ ถึง ที่ ๑๐ ไม่ได้เข้าไปเกี่ยวข้องด้วย ทั้งไม่ปรากฏว่ามีวัตถุประสงค์จะแบ่งปันกำไรอันเกิดจากการตั้งร้านค้า นั้น ดังนี้ จำเลยที่ ๒ ถึงที่ ๑๐ มิได้เข้าหุ้นส่วนกับจำเลยที่ ๑ ตาม พ.พ.มาตรา ๑๐๑๒ จึงไม่ต้องร่วมรับผิดชอบกับจำเลยที่ ๑ ชำระหนี้ค่าซื้อสินค้าของสหกรณ์ร้านค้าให้แก่โจทก์

## ฎีกาที่ ๑๘๕๗๔-๑๘๕๗๗/๒๕๕๗

สัญญากำหนดให้บริษัท ท. จำกัด ต้องจ่ายค่าตอบแทนในการเข้าร่วมดำเนินกิจการตามสัญญาให้แก่จำเลยที่ 1 เป็นเงินร้อยละ ๖.๕ ของรายได้ทั้งหมดแต่ละปีก่อนหักค่าใช้จ่ายใด ๆ ตลอดอายุสัญญา

เป็นการกำหนดค่าตอบแทนจากการที่ร่วมดำเนินกิจการตามสัญญา ไม่ว่าการดำเนินกิจการของบริษัท ท. จำกัด จะมีกำไรหรือไม่ก็ยังต้องจ่ายค่าตอบแทนตามสัญญาดังกล่าวแก่จำเลยที่ ๑ ข้อตกลงตามสัญญาดังกล่าวจึงมิได้เป็นการตกลงเข้ากันด้วยประสงค์ จะแบ่งปันกำไรอันพึงได้แต่กิจการที่ทำนั้น

## ฎีกาที่ ๔๗๔๙/๒๕๕๙

สัญญาข้อตกลงร่วมทำผลประโยชน์ เป็นสัญญาที่โจทก์กับ  
จำเลยที่ ๑ ตกลงเข้ากันเพื่อทำกิจการขายดินลูกรังในที่ดินพิพาทโดย  
จำเลยที่ ๑ เป็นผู้ลงทุนในโครงการผู้เดียว ส่วนโจทก์เป็นผู้ดำเนินการ  
ขายดินลูกรัง โดยจำเลยที่ ๑ จะได้รับเงินปันผลร้อยละ ๔๐ ส่วน  
โจทก์ได้รับร้อยละ ๖๐ ข้อตกลงดังกล่าวจำเลยที่ ๑ เป็นผู้ออกเงิน  
ส่วนโจทก์เป็นผู้ลงแรงด้วยประสงค์เพื่อแบ่งกำไรอันจะพึงได้จาก  
การดำเนินกิจการดังกล่าว จึงเป็นสัญญาจัดตั้งห้างหุ้นส่วนตาม  
ป.พ.พ. มาตรา ๑๐๑๒



## ฎีกาที่ ๑๓๘๙-๑๓๙๓/๒๕๕๑

โจทก์ทั้งห้าสิบสอง จำเลยทั้งห้า กับราษฎรอื่น รวมกันไม่น้อยกว่า ๑๕๔ คน **ร่วมกันก่อตั้ง** กลุ่มออมทรัพย์เพื่อปลูก จำเลยที่ ๑ เป็นประธานกรรมการ จำเลยที่ ๒ เป็นรองประธานกรรมการ จำเลยที่ ๓ ถึงที่ ๕ เป็นกรรมการ ให้สมาชิกถือหุ้นโดยส่งเงินฝากสะสมเป็นรายปีและรายเดือน แล้วนำเงินออกให้สมาชิกกู้ยืม เมื่อครบ ๑ ปี นับแต่วันที่สมาชิกฝากเงินสะสมแล้วจะได้รับเงินฝากสะสมคืนพร้อมเงินปันผลเป็นดอกเบี้ย โดยหักเงินปันผลที่จะได้รับไว้เป็นค่าใช้จ่ายของกลุ่มออมทรัพย์เพื่อปลูกในอัตราที่กำหนด **การรวมกลุ่มทำกิจการดังกล่าว เป็นการตกลงเข้ากันเพื่อ** **กระทำกิจการร่วมกัน ด้วยประสงค์จะแบ่งปันกำไรอันจะพึงได้แต่กิจการที่ทำนั้น** จึงมีลักษณะเป็นสัญญาจัดตั้งห้างหุ้นส่วนสามัญโดยไม่จดทะเบียน

เมื่อมีเหตุเล็กห่างหุ้นส่วนก็ต้องมีการชำระบัญชี การที่โจทก์ทั้งห้า  
สืบสองฟ้องเรียกเอาเงินฝากสะสมและเงินปันผล มีลักษณะเป็นการคืนทุน  
โดยยังมิได้มีการชำระบัญชีหรือข้อตกลงให้จัดการทรัพย์สินของห้าง  
หุ้นส่วนด้วยวิธีอื่นระหว่างผู้เป็นหุ้นส่วนด้วยกัน จึงเป็นกรณีที่มีได้  
ปฏิบัติตามบทบัญญัติแห่งกฎหมายดังกล่าว โจทก์ทั้งห้าสืบสองจึงไม่มี  
อำนาจฟ้อง

## หัวข้อที่ ๒ ลักษณะพิเศษของห้างหุ้นส่วนสามัญ

“มาตรา ๑๐๒๕ อันว่าห้างหุ้นส่วนสามัญนั้น คือห้างหุ้นส่วนประเภทซึ่งผู้เป็นหุ้นส่วนหมดทุกคนต้องรับผิดชอบร่วมกันเพื่อหนี้ทั้งปวงของหุ้นส่วนโดยไม่มีจำกัด”

*เชื่อมโยงกับ มาตรา ๑๐๕๐ หัวข้อที่ ๕ การจัดการงานของหุ้นส่วน  
(ความเกี่ยวพันระหว่างหุ้นส่วนกับบุคคลภายนอก)*

“มาตรา ๑๐๕๐ การใด ๆ อันผู้เป็นหุ้นส่วนคนใดคนหนึ่งได้จัดทำไปในทางที่เป็นธรรมดาการค้าขายของห้างหุ้นส่วนนั้น ท่านว่าผู้เป็นหุ้นส่วนหมดทุกคนย่อมมีความผูกพันในการนั้น ๆ ด้วย และจะต้องรับผิดชอบร่วมกันโดยไม่มีจำกัดจำนวนในการชำระหนี้อันได้ก่อให้เกิดขึ้นเพราะจัดการไปเช่นนั้น”

# หัวข้อที่ ๒ ลักษณะพิเศษของห้างหุ้นส่วนสามัญ

๑. รับผิดชอบร่วมกัน

๒. ในหนี้ของห้างทุกชนิด

๓. ไม่จำกัดจำนวน

๔. ไม่ว่าจะการนั้นตนจะเป็นผู้จัดการงานหรือไม่ก็ตาม

หนี้ของห้างหุ้นส่วน ๓๐๐,๐๐๐ บาท

ก ลงทุน ๑๐,๐๐๐ บาท

ข ลงทุน ๕,๐๐๐ บาท

ค ลงทุน ๑๐๐ บาท

เจ้าหนี้สามารถเรียกให้หุ้นส่วนทั้งหมดหรือคนใดคนหนึ่งชำระหนี้ของห้างหุ้นส่วน ๓๐๐,๐๐๐ บาทได้โดยสิ้นเชิง โดยไม่ต้องคำนึงว่าหุ้นส่วนแต่ละคนได้ลงทุนเป็นสัดส่วนเท่าใด

## ความหมายของคำว่า “หนี้ของห้าง”

หนี้ของห้างอาจเกิดจากนิติกรรมสัญญา หรือเกิดขึ้นจากหนี้ประเภทอื่นก็ได้ เช่น หนี้ละเมิด เกิดจากผู้เป็นหุ้นส่วนคนใดคนหนึ่งก็ได้ แต่ต้องเป็นหนี้ที่เกิดจากกรรมดากการค้าขายของห้างหุ้นส่วนนั้น (เพิ่มเติมในหัวข้อที่ ๕)

ตัวอย่างที่ ๑ ห้างหุ้นส่วน มี ก ข ค เป็นหุ้นส่วน มีวัตถุประสงค์เพื่อขายเสื้อ ก กู้ยืมเงินจาก ง มาเพื่อไปซื้อเสื้อมาขายเป็นเงิน ๒๐,๐๐๐ บาท ต่อมาได้ซื้อเสื้อจากบริษัทเอ เป็นเงิน ๒๐,๐๐๐ บาท แต่กลับไม่นำเงินที่กู้ยืมชำระ เมื่อหนี้เงินกู้ และหนี้ค่าเสื้อถึงกำหนดชำระ ง และบริษัทเอสามารถเรียกให้ ก ข ค ร่วมกันรับผิดชอบโดยสิ้นเชิง

ตัวอย่างที่ ๒ หากระหว่างที่ ก ขับรถไปซื้อเสื้อ ก ขับรถชน บี ได้รับบาดเจ็บ บี สามารถเรียกค่าสินไหมทดแทนจาก ก ข ค ร่วมกันรับผิดชอบโดยสิ้นเชิง เพราะการกระทำละเมิดเกิดขึ้นขณะที่ ก กำลังจัดการงานของห้างหุ้นส่วน

## ฎีกาที่ ๑๔๔๒๙/๒๕๕๕

โจทก์ประกอบธุรกิจให้บริการโทรศัพท์ระหว่างประเทศ จำเลยที่ ๑ ได้รับอนุญาตจากโจทก์ให้เชื่อมต่อสัญญาอนุญาตโทรศัพท์พื้นฐานเข้ากับชุมสายโทรศัพท์แบบอัตโนมัติของโจทก์ จำเลยทั้งสองตกลงเข้าร่วมงานและร่วมลงทุนขยายบริการโทรศัพท์พื้นฐานในพื้นที่โทรศัพท์นครหลวงจำนวนสองล้านเลขหมาย โดยจำเลยทั้งสองตกลงแบ่งผลประโยชน์ร่วมกันจากส่วนแบ่งรายได้ค่าบริการ เช่น ค่าติดตั้งโทรศัพท์ ค่าเช่าเลขหมายโทรศัพท์ ค่าใช้บริการโทรศัพท์ทางไกลทั้งในประเทศและต่างประเทศ



ถือได้ว่าเป็นการตกลงเข้ากันเพื่อกระทำกิจการร่วมกัน ด้วย  
ประสงค์จะแบ่งปันกำไรอันจะพึงได้แต่กิจการที่ทำ จึงมีลักษณะ  
เป็นสัญญาจัดตั้งห้างหุ้นส่วนสามัญโดยไม่จดทะเบียน ตาม ป.  
พ.พ. มาตรา ๑๐๑๒ ซึ่งผู้เป็นหุ้นส่วนหมดทุกคน ต้องรับผิดชอบร่วมกัน  
เพื่อหนี้ทั้งปวงของห้างหุ้นส่วนโดยไม่มีจำกัด ตามมาตรา ๑๐๒๕  
แม้สัญญาร่วมกิจการและร่วมลงทุนขยายกิจการจะระบุว่า  
บรรดาความรับผิดชอบที่จำเลยที่ ๒ มีต่อบุคคลภายนอก  
จำเลยที่ ๑ จะไม่รับผิดชอบใดๆ ทั้งสิ้น ข้อสัญญาดังกล่าวก็  
เป็นเพียงข้อตกลงภายในระหว่างจำเลยทั้งสองซึ่งเป็น  
หุ้นส่วนกัน ไม่มีผลผูกพันกับโจทก์

# หัวข้อที่ ๓ การลงหุ้น

“มาตรา ๑๐๒๖ ผู้เป็นหุ้นส่วนทุกคนต้องมีสิ่งหนึ่งสิ่งใดมาลงหุ้นด้วย  
ในห้างหุ้นส่วน

สิ่งที่นำมาลงหุ้นด้วยนั้น จะเป็นเงินหรือทรัพย์สินสิ่งอื่นหรือลง  
แรงงานก็ได้”

**\*\*การลงหุ้นจึงสามารถลงด้วยเงิน ทรัพย์สิน หรือแรงงานก็ได้\*\***

# หัวข้อที่ ๓ การลงหุ้น

- ๓.๑ กรณีไม่ได้ตีราคาส่วนลงหุ้น
- ๓.๒ วิธีการลงหุ้นด้วยทรัพย์สิน
- ๓.๓ แรงงานเป็นเพียงทุนสมมติ
- ๓.๔ หุ้นส่วนไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้น

## ๓.๑ กรณีไม่ได้ตีราคาส่วนลงหุ้น

ถ้าลงหุ้นด้วยทรัพย์สินหรือแรงงาน ต้องระบุว่าหุ้นเหล่านั้นสามารถตีราคาส่วนลงหุ้นเท่าไร เพราะจะส่งผลในเรื่องของการแบ่งกำไรขาดทุน ตามมาตรา ๑๐๔๔

“มาตรา ๑๐๔๔ อันส่วนกำไรก็ดี ส่วนขาดทุนก็ดี ของผู้เป็นหุ้นส่วนทุกๆ คนนั้นย่อมเป็นไปตามส่วนที่ลงหุ้น”

ในกรณีที่ไม่ได้มีการตีราคาส่วนลงหุ้นที่เป็นทรัพย์สินหรือแรงงานไว้ชัดเจน อาจอาศัยหลักเกณฑ์ในการหาสัดส่วนของหุ้นได้ ๒ วิธี ดังนี้

## ๑. ข้อเสนอพื้นฐานตามมาตรา ๑๐๒๗

“ในเมื่อมีกรณีเป็นข้อสงสัย ท่านให้สันนิษฐานไว้ก่อนว่าสิ่งซึ่งนำมาลงหุ้นด้วยกันนั้นมีค่าเท่ากัน”

- นำมาใช้ในกรณีที่มีข้อสงสัยในสัดส่วนของราคาหุ้นของหุ้นส่วนทุกคนว่าเท่ากันเท่านั้น

- หากมีการตีราคาส่วนลงหุ้นชัดเจนแล้ว เช่น ลงหุ้นเป็นทรัพย์สินตีราคา ๕๐,๐๐๐ บาทไว้แล้ว หรือกรณีที่ชัดเจนว่าส่วนลงหุ้นไม่เท่ากัน หรือหุ้นส่วนคนอื่นลงหุ้นในสัดส่วนที่ไม่เท่ากัน ย่อมไม่สามารถนำข้อเสนอพื้นฐานตามมาตรา ๑๐๒๗ มาใช้ได้

## ๒. ติราคาส่วนลงห้ันด้วยแรงงำน ตามมาตรา ๑๐๒๘

“ถ้าผู้เป็นห้ันส่วนคนใดได้ลงแต่แรงงำนของตนเข้าเป็นห้ัน และในสัญญาเข้าห้ันส่วนมิได้ติราคาค่าแรงไว้ ท่านให้คํานวณส่วนกำไรของผู้ที่เป็นห้ันส่วนด้วยลงแรงงำนเช่นนั้น เสมอด้วยส่วนถั่วเฉลี่ยของผู้เป็นห้ันส่วนซึ่งได้ลงเงินหรือลงทรัพย์สินเข้าห้ันในการนั้น”

- หากลงห้ันด้วยแรงงำนและมีได้ติราคาค่าแรงงำนไว้ ให้คํานวณส่วนกำไรและส่วนขาดทุน (ฎีกาที่ ๘๑๗/๒๔๗๖) จากส่วนถั่วเฉลี่ยมูลค่าเงินและทรัพย์สินอื่นที่ห้ันส่วนอื่นนำมาลงห้ัน

ตัวอย่างที่ ๑ ก ข ค เป็นหุ้นส่วน ก ลงหุ้นเป็นเงิน ๕๐,๐๐๐ บาท ข  
ลงหุ้นเป็นผ้า ตีราคาผ้า ๕๐,๐๐๐ บาท ค ลงหุ้นเป็นแรงงานตีราคา  
๕๐,๐๐๐ บาท

ไม่ต้องใช้มาตรา ๑๐๒๗ หรือ ๑๐๒๘ ในการวินิจฉัย เพราะมี  
การตีราคาส่วนลงหุ้นหมดแล้ว หากต่อมา ห้างมีกำไร ๖๐,๐๐๐ บาท  
กำไรต้องแบ่งแก่หุ้นส่วนตามส่วนลงหุ้น ตามมาตรา ๑๐๔๔ เท่ากับ  
**๑ ต่อ ๑ ต่อ ๑** คนละ ๒๐,๐๐๐ บาท

ตัวอย่างที่ ๒ ก ข ค เป็นหุ้นส่วน ก ลงหุ้นเป็นเงิน ๕๐,๐๐๐ บาท ข  
ลงหุ้นเป็นผ้า ตีราคาผ้า ๑๐๐,๐๐๐ บาท ค ลงหุ้นด้วยแรงงานแต่  
มิได้ตีราคาไว้

ใช้มาตรา ๑๐๒๘ ในการวินิจฉัย จึงต้องถือราคาแรงของ ค  
ตามส่วนเฉลี่ยของมูลค่าหุ้นของ ก และ ข ตามมาตรา ๑๐๒๘ คือ  
 $๕๐,๐๐๐ + ๑๐๐,๐๐๐ / ๒ = ๗๕,๐๐๐$  บาท



ตัวอย่างที่ ๓ ก และ ข เป็นหุ้นส่วน ก ลงหุ้นเป็นเงิน ๕๐,๐๐๐ บาท  
ข ลงหุ้นด้วยแรงงานแต่มีได้ทีราคาไว้ ไม่สามารถตีราคาแรงงานโดย  
**คำนวณส่วนถัวเฉลี่ยตามมาตรา ๑๐๒๘ เพราะมี ก เพียงคนเดียว**  
**ที่ลงหุ้นด้วยเงิน**

อาจถือได้ว่ากรณีเป็นที่สงสัยตามมาตรา ๑๐๒๗ สันนิษฐาน  
ว่าสิ่งที่นำมาลงหุ้นมีค่าเท่ากัน (มาตรา ๑๐๒๘ ใช้ได้ต่อเมื่อมีหุ้นส่วน  
ลงหุ้นด้วยเงินหรือทรัพย์สินอย่างน้อย ๒ คน)

ตัวอย่างที่ ๔ ก ข ค เป็นหุ้นส่วน ก และ ข ลงหุ้นเป็นเงินคนละ ๕๐,๐๐๐ บาท ค ลงหุ้นด้วยโอนกรรมสิทธิ์ในเครื่องจักรแต่ไม่ได้ตีราคา ซึ่งเครื่องจักรปกติราคาประมาณ ๔๘,๐๐๐ บาท ถึง ๕๒,๐๐๐ บาท ถือได้ว่ากรณีเป็นที่สงสัยตามมาตรา ๑๐๒๗ สันนิษฐานว่าสิ่งที่นำมาลงหุ้นมีค่าเท่ากัน

ตัวอย่างที่ ๕ ก ข ค เป็นหุ้นส่วน ก ลงหุ้นเป็นเงิน ๕๐,๐๐๐ บาท ข ลงหุ้นเป็นเงิน ๒๐,๐๐๐ บาท ค ลงหุ้นด้วยโอนกรรมสิทธิ์เครื่องจักร แต่ไม่ได้ตีราคา

จะนำมาตรา ๑๐๒๗ มาใช้ไม่ได้ เพราะชัดเจนว่า ก และ ข ลงหุ้นไม่เท่ากัน และจะให้ส่วนลงหุ้นของ ค เท่ากับส่วนถัวเฉลี่ยของ ก และ ข ก็ไม่ได้ ไม่มีกฎหมายบัญญัติไว้

ตัวอย่างที่ ๒ ก ข ค เป็นหุ้นส่วน ก และ ข ลงหุ้นเป็นเงินคนละ ๕๐,๐๐๐ บาท ค ลงหุ้นด้วยโอนกรรมสิทธิ์ในรถกระบะใหม่ไว้ชนเสื้อผ้า แต่ไม่ได้ตีราคา

จะนำมาตรา ๑๐๒๗ มาสันนิษฐานว่ารถกระบะมีราคา ๕๐,๐๐๐ บาท ไม่ได้ เพราะไม่เป็นกรณีมีข้อสงสัยว่าหุ้นที่ลงเท่ากัน เป็นที่ชัดเจนว่าส่วนลงหุ้นไม่เท่ากันรถกระบะใหม่ย่อมราคาสูงกว่า ๕๐,๐๐๐ บาท

- กรณีที่ไม่สามารถนำมาตรา ๑๐๒๗ และ ๑๐๒๘ มาใช้ได้ ผู้เป็นหุ้นส่วนต้องนำพยานหลักฐานมาพิสูจน์ว่าทรัพย์สินหรือแรงงานที่ลงหุ้นมีราคาเท่าใด

## ๓.๒ วิธีการลงหุ้นด้วยทรัพย์สิน

การลงหุ้นด้วยทรัพย์สินโดยปกติทำได้ ๒ วิธี ให้กรรมสิทธิ์หรือให้มีสิทธิ์ใช้

๑. การให้กรรมสิทธิ์ในทรัพย์สินเป็นส่วนลงหุ้น มาตรา ๑๐๓๐

“มาตรา ๑๐๓๐ ถ้าผู้เป็นหุ้นส่วนคนหนึ่งให้กรรมสิทธิ์ในทรัพย์สินอันใดอันหนึ่งเป็นการลงหุ้นด้วยไซ้ร ความเกี่ยวพันระหว่างผู้เป็นหุ้นส่วนคนนั้นกับห้างหุ้นส่วนในเรื่องส่งมอบและซ่อมแซมก็ดี ความรับผิดชอบชำระดอกเบี้ยก็ดี ความรับผิดชอบการรอนสิทธิก็ดี ซ้อยกเว้นความรับผิดชอบก็ดี ท่านให้บังคับตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายนี้ ว่าด้วยซื้อขาย”

- ห้างหุ้นส่วนมีฐานะเหมือนเป็นผู้ซื้อ หุ้นส่วนผู้โอนกรรมสิทธิ์  
มีฐานะเหมือนผู้ขาย

- ทรัพย์สินที่ลงหุ้นตกเป็นกรรมสิทธิ์รวมของหุ้นส่วนทุกคน  
ทันทีที่แสดงเจตนาว่าลงหุ้น

- ผู้ถือหุ้นทุกคนถือกรรมสิทธิ์ร่วมกันแทนห้างหุ้นส่วน

- เจ้าของทรัพย์สินเดิมถือว่าครอบครองทรัพย์สินแทนผู้ถือหุ้นอื่น

ด้วย

- หากห้างหุ้นส่วนนั้นเลิกและมีการชำระบัญชีไม่ต้องคืน  
ทรัพย์สินแก่เจ้าของเดิม ต้องนำทรัพย์สินออกขายเพื่อการชำระบัญชี

- หากเป็นอสังหาริมทรัพย์และสังหาริมทรัพย์ชนิดพิเศษ โดยหลักแล้วการซื้อขายต้องทำเป็นหนังสือและจดทะเบียน แต่ห้างฯ ไม่มีสภาพนิติบุคคล จึงเป็นผู้รับโอนไม่ได้ การแสดงเจตนาจึงเพียงพอแล้ว (เนติ ๕๓)

- **ฎีกาที่ ๘๔/๒๕๑๒** ผู้เป็นหุ้นส่วนคนหนึ่งนำที่พิพาทซึ่งเป็นที่ดินมีโฉนดมาลงทุนเข้าหุ้นในห้างหุ้นส่วนสามัญไม่จดทะเบียน โดยใช้เป็นที่ตั้งโรงสีของห้างหุ้นส่วน แม้จะไม่มี การจดทะเบียนโอนโฉนดที่พิพาทก็เป็นทรัพย์สินของห้างหุ้นส่วนนั้น ป.พ.พ. มาตรา ๑๐๓๐ เป็นเรื่องเกี่ยวกับการส่งมอบตัวทรัพย์สิน หาได้บัญญัติเกี่ยวกับกรรมสิทธิ์ไม่

## ๒. การให้ห้างใช้ทรัพย์สินเป็นส่วนลงทุน

“มาตรา ๑๐๒๙ ถ้าผู้เป็นหุ้นส่วนคนหนึ่งเอาทรัพย์สินมาให้ใช้เป็นการลงทุนด้วยไซ้ ความเกี่ยวพันระหว่างผู้เป็นหุ้นส่วนคนนั้นกับห้างหุ้นส่วนในเรื่องส่งมอบและซ่อมแซมก็ดี ความรับผิดชอบเพื่อชำระดอกเบี้ยก็ดี ความรับผิดชอบเพื่อการรอนสิทธิก็ดี ซ้อยกเว้นความรับผิดชอบก็ดี ท่านให้บังคับตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายนี้ ว่าด้วยเช่าทรัพย์สิน”



- การคำนวณส่วนลงหุ้น ดูที่ผลประโยชน์ที่ได้รับ เช่นถ้าให้  
เช่าได้เดือนละเท่าไร

- กรรมสิทธิ์ยังเป็นของเจ้าของทรัพย์สินผู้นำมาให้หุ้นส่วนใช้  
สามารถจำหน่าย จ่าย โอน จำนอง ก่อภาระติดพันได้ ความสัมพันธ์  
เป็นไปตามกฎหมายเรื่องเช่าทรัพย์สิน

- ภัยพิบัติตกแก่เจ้าของทรัพย์สิน

## คำพิพากษาฎีกาที่ ๔๗๔๙/๒๕๕๙

สัญญาข้อตกลงร่วมทำผลประโยชน์ เป็นสัญญาที่โจทก์กับจำเลยที่ ๑ ตกลงเข้ากันเพื่อทำกิจการขายดินลูกรังในที่ดินพิพาท

จำเลยที่ ๑ เป็นผู้ลงทุนในโครงการ ส่วนโจทก์เป็นผู้ดำเนินการขายดินลูกรัง โดยจำเลยที่ ๑ จะได้รับเงินปันผลร้อยละ ๔๐ ส่วนโจทก์ได้รับร้อยละ ๖๐ ข้อตกลงดังกล่าวจำเลยที่ ๑ เป็นผู้ออกเงิน ส่วนโจทก์เป็นผู้ลงแรงด้วยประสงค์เพื่อแบ่งกำไรอันจะพึงได้จากการดำเนินกิจการดังกล่าว จึงเป็นสัญญาจัดตั้งห้างหุ้นส่วน

## คำพิพากษาศาลฎีกาที่ ๔๗๔๙/๒๕๕๙ (ต่อ)

จำเลยที่ ๑ เพียงแต่นำที่ดินพิพาทมาให้ใช้เป็นการลงหุ้น มิได้ให้กรรมสิทธิ์ในที่ดินพิพาทเป็นการลงหุ้น โจทก์จึงมิได้เป็นเจ้าของกรรมสิทธิ์ร่วมในที่ดินพิพาท

จำเลยที่ ๒ เป็นผู้ถือกรรมสิทธิ์ในที่ดินพิพาทแทนจำเลยที่ ๑ จำเลยที่ ๒ ขายที่ดินพิพาทให้จำเลยที่ ๓ มิได้เป็นการโต้แย้งสิทธิของโจทก์ โจทก์จึงไม่มีอำนาจฟ้อง

# หัวข้อที่ ๓.๓ แรงงานเป็นเพียงทุนสมมติ

“แรงงานไม่ใช่ทุนทรัพย์ แรงงานเป็นเพียงแค่ทุนสมมติ”

- ลงหุ้นด้วยแรงงาน แม้มีการตีราคาค่าแรง ก็ไม่ถือว่าแรงงานเป็นทุนทรัพย์ เป็นเพียงทุนสมมติเพื่อประโยชน์ในการคำนวณส่วนกำไร และส่วนขาดทุน
- การเลิกจ้าง ขั้นตอนการชำระบัญชีหุ้นส่วน หุ้นส่วนที่ลงหุ้นด้วยแรงไม่ได้รับการคืนทุนทรัพย์ ตามมาตรา ๑๐๖๒

“มาตรา ๑๐๖๒ การชำระบัญชี ให้ทำโดยลำดับดังนี้ คือ

(๑) ให้ชำระหนี้ทั้งหลายซึ่งค้างชำระแก่บุคคลภายนอก

(๒) ให้ชดใช้เงินทดรองและค่าใช้จ่ายซึ่งผู้เป็นหุ้นส่วนได้ออก  
ของตนไปเพื่อจัดการค้าของห้าง

(๓) ให้คืนทุนทรัพย์ซึ่งผู้เป็นหุ้นส่วนแต่ละคนได้ลงเป็นหุ้น

ถ้ายังมีทรัพย์เหลืออยู่อีกเท่าไร ก็ให้เฉลี่ยแจกเป็นกำไรใน  
ระหว่างผู้เป็นหุ้นส่วน”

- หากผู้ลงหุ้นด้วยแรงงานประสงค์จะได้รับคืนค่าแรง  
สามารถตกลงยกเว้นไว้ได้

## คำพิพากษาฎีกาที่ ๔๗๔๙/๒๕๕๙

โจทก์เป็นหุ้นส่วนที่ลงหุ้นด้วยแรงงานเท่านั้น ไม่ได้มีเงินมาลงทุน และในสัญญาข้อตกลงร่วมทำผลประโยชน์ดังกล่าว ก็ได้บอกว่าจะแบ่งทุนหรือตีราคาค่าแรงงานเป็นทุนเพื่อคืนให้แก่โจทก์ เมื่อห้างหุ้นส่วนเลิกกัน โจทก์จึงไม่มีสิทธิขอคืนทุนพร้อมดอกเบี้ย

## หัวข้อที่ ๓.๔ หุ้นส่วนไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้น

- หุ้นส่วนแสดงเจตนาตกลงจัดตั้งห้างหุ้นส่วน ห้างหุ้นส่วนเกิดขึ้นทันที แม้ยังไม่มี การส่งมอบส่วนลงทุน
- หุ้นส่วนที่ยังไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้น ก็มีสิทธิในฐานะเป็นหุ้นส่วน

แต่เป็นหน้าที่ของหุ้นส่วนทุกคนต้องส่งมอบส่วนลงหุ้น ถ้าหุ้นส่วนคนใดคนหนึ่งไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้น หุ้นส่วนคนนั้นจึงย่อมตกเป็นผู้ผิดนัดไม่ชำระหนี้ ในกรณีนี้ หุ้นส่วนอื่นจะมีสิทธิเรียกร้องอย่างไร ?

# หุ้นส่วนคนอื่นสามารถใช้สิทธิได้ ๒ ประการดังนี้

## ๑. เรียกดอกเบี้ย

- ต้องใช้อัตราร้อยละ ๗.๕ ต่อปี ตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ มาตรา ๒๒๔ ในเรื่องนี้

## ๒. ขับหุ้นส่วนนั้นออกจากห้าง

“**มาตรา ๑๐๓๑** ถ้าผู้เป็นหุ้นส่วนคนใดละเลยไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้นของตนเสียเลย ท่านว่าต้องส่งคำบอกกล่าวเป็นจดหมายจดทะเบียนไปรษณีย์ไปยังผู้เป็นหุ้นส่วนคนนั้น ให้ส่งมอบส่วนลงหุ้นของตนมาภายในเวลาอันสมควร มิฉะนั้นผู้เป็นหุ้นส่วนคนอื่น ๆ จะลงเนื้อเห็นพร้อมกัน หรือโดยเสียงข้างมากด้วยกันสุดแต่ข้อสัญญา ให้เอาผู้เป็นหุ้นส่วนคนนั้นออกเสียได้”



การจะ**ขับ**หุ้นส่วนออกจากห้างตามมาตรา ๑๐๓๑ ต้องเข้าเงื่อนไข  
๔ ประการ

๑. **ไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้นเสียเลย** หากมีการส่งมอบหุ้นบางส่วนแล้วต้องใช้  
วิธีร้องขอต่อศาลให้**กำจัด**หุ้นส่วนผู้นั้นออกจากห้าง ตามมาตรา ๑๐๕๗ (๑)  
ประกอบมาตรา ๑๐๕๘ ถือว่าละเมิดบทบังคับอันเป็นสาระสำคัญ

๒. ต้องส่งคำบอกกล่าวเป็นจดหมายลงทะเบียนไปยังหุ้นส่วนนั้น

๓. ในคำบอกกล่าวต้องบอกกำหนดเวลาให้ส่งมอบส่วนลงหุ้นภายในเวลา  
อันควร

๔. หากยังคงไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้นภายในกำหนดเวลา หุ้นส่วน**ทุกคน**หรือ  
โดยเสียงข้างมากตามแต่**ข้อสัญญา**กำหนดไว้อาจลงมติให้**ขับ**หุ้นส่วนนั้น  
ออกจากห้างได้

# หัวข้อที่ ๔ การเปลี่ยนแปลงข้อสัญญาเดิมหรือประเภทของ กิจการ

“มาตรา ๑๐๓๒ ห้ามมิให้เปลี่ยนแปลงข้อสัญญาเดิมแห่งห้างหุ้นส่วนหรือประเภทแห่งกิจการ นอกจากด้วยความยินยอมของผู้เป็นหุ้นส่วนหมดด้วยกันทุกคน เว้นแต่จะมีข้อตกลงกันไว้เป็นอย่างอื่น”

“ข้อสัญญาเดิม” เช่น ข้อตกลงเกี่ยวกับจัดตั้งห้างหุ้นส่วน หรือ ข้อตกลงในการแบ่งปันกำไร เป็นต้น

“ประเภทแห่งกิจการ” เช่น เดิมตกลงตั้งห้างฯ เพื่อค้าอาหารทะเล ต่อมาขายอาหารอีสานด้วย (เนติ’๖๙)

- ไม่สามารถอาศัยเสียงข้างมากของผู้เป็นหุ้นส่วนได้ ต้องให้ผู้เป็นหุ้นส่วนทุกคนยินยอม แม้จะเป็นหุ้นส่วนที่ไม่มีอำนาจจัดการห้างฯ เว้นแต่จะมีข้อตกลงพิเศษไว้เป็นอย่างอื่น

## คำพิพากษาศาลฎีกาที่ ๑๙๘๒/๒๕๔๓

โจทก์จำเลยตกลงตั้งห้างหุ้นส่วนสามัญดำเนินกิจการเปิดร้านอาหาร โจทก์เป็นผู้ลงหุ้นเป็นเงิน ส่วนจำเลยลงหุ้นเป็นแรงงาน ตามสัญญากำหนดให้โจทก์เป็นผู้รับผิดชอบเกี่ยวกับการเงินของร้านอาหารเพียงผู้เดียวซึ่งถือได้ว่าเป็นสาระสำคัญในการตกลงเข้าหุ้นทำกิจการร่วมกันในฐานะที่โจทก์เป็นผู้ลงทุนเป็นเงินทั้งหมด ข้อสัญญาดังกล่าวนี้อำเลยผู้เป็นหุ้นส่วนเพียงคนเดียวจะเปลี่ยนแปลงไม่ได้ เว้นแต่โจทก์หุ้นส่วนอีกคนหนึ่งจะยินยอมด้วย

## คำพิพากษาฎีกาที่ ๑๙๘๒/๒๕๔๓ (ต่อ)

การที่จำเลยปิดร้านอาหารแล้วเปิดดำเนินกิจการใหม่ในวันรุ่งขึ้น โดยห้ามโจทก์เข้าเกี่ยวข้องในกิจการร้านอาหารนั้นก็หมายความว่าจำเลยเป็นผู้เข้ารับผิดชอบเกี่ยวกับการเงินในการจัดเก็บรายได้และรายจ่ายในการดำเนินกิจการของร้านอาหารทั้งหมดแทนโจทก์ อันเป็นหน้าที่ของโจทก์ตามสัญญา จึงถือได้ว่าจำเลยได้เปลี่ยนแปลงข้อสัญญาที่ทำกันไว้โดยที่โจทก์ไม่ได้ยินยอมด้วย เป็นการขัดต่อ ป.พ.พ. มาตรา ๑๐๓๒ การกระทำของจำเลยดังกล่าวย่อมเป็นการปฏิบัติผิดสัญญาเข้าหุ้นส่วนกัน

# หัวข้อที่ ๕ การจัดการงานของหุ้นส่วน

แยกพิจารณา ๒ ประเด็น

## ๕.๑ ความเกี่ยวพันระหว่างผู้เป็นหุ้นส่วนกับบุคคลภายนอก

๕.๑.๑ รับผิดชอบบุคคลภายนอกในการกระทำที่เป็นธรรมดา  
การค้าขายของห้าง มาตรา ๑๐๕๐

๕.๑.๒ ข้อจำกัดอำนาจของผู้เป็นหุ้นส่วนไม่มีผลต่อ  
บุคคลภายนอก มาตรา ๑๐๕๓

๕.๑.๓ ผู้เป็นหุ้นส่วนถือเอาสิทธิต่อบุคคลภายนอกในกิจการซึ่ง  
ไม่ปรากฏชื่อตนไม่ได้ มาตรา ๑๐๔๙

# หัวข้อที่ ๕ การจัดการงานของหุ้นส่วน

## ๕.๒ ความเกี่ยวพันระหว่างผู้เป็นหุ้นส่วนกันเอง

๕.๒.๑ อำนาจในการจัดการงานห้าง มาตรา ๑๐๓๓

– ๑๐๓๖

๕.๒.๒ ผลของการเข้าจัดการงานห้าง มาตรา

๑๐๔๒ ๑๐๔๓ ๘๒๐ ๓๙๖

# ๕.๑ ความเกี่ยวพันระหว่างผู้เป็นหุ้นส่วนกับ บุคคลภายนอก

## ๕.๑.๑ รับผิดต่อบุคคลภายนอกในการกระทำที่เป็นธรรมดา การค้าขายของห้าง

“มาตรา ๑๐๕๐ การใด ๆ อันผู้เป็นหุ้นส่วนคนใดคนหนึ่งได้จัดทำไปในทางที่เป็นธรรมดการค้าขายของห้างหุ้นส่วนนั้น ท่านว่าผู้เป็นหุ้นส่วนหมดทุกคนย่อมมีความผูกพันในการนั้น ๆ ด้วย และจะต้องรับผิดร่วมกันโดยไม่จำกัดจำนวนในการชำระหนี้ อันได้ก่อให้เกิดขึ้นเพราะจัดการไปเช่นนั้น”

- คำว่า การใดๆ รวมไปถึงละเมิดด้วย ส่วนคำว่า หุ้นส่วนคนใดคนหนึ่ง อาจเป็นตัวหุ้นส่วนเอง ลูกจ้างหรือตัวแทน

- เชื่อมโยงกับมาตรา ๑๐๒๕ ห้างหุ้นส่วนสามัญ ผู้เป็นหุ้นส่วนหมดทุกคนต้องรับผิดร่วมกันเพื่อหนี้ทั้งปวงของหุ้นส่วนโดยไม่มีจำกัด



# ธรรมาการค้ำขายของห้างดูจากอะไร

## ๑. ดูจากปกติจารีตประเพณี

ของธุรกิจประเภทนั้นๆ หากโดยจารีตประเพณีกิจการ  
ประเภทเดียวกันทำได้ กิจการดังกล่าวย่อมเป็นธรรมาการค้ำขาย  
ของห้าง

## ๒. ดูจากวัตถุประสงค์ของกิจการ

**วัตถุประสงค์โดยตรง** เช่น เพื่อขายเสื้อผ้า ต้องมีการซื้อเสื้อผ้าหรือซื้อผ้ามาผลิตขาย ทั้งนี้ **ขอบวัตถุประสงค์อาจตกลงกันได้เป็นพิเศษให้กว้างหรือแคบกว่าปกติจารีตประเพณีทางการค้าของห้าง**

- ถ้ากว้างกว่า ธรรมดาการค้าขายของห้างสำหรับบุคคลภายนอก  
เป็นไปตามวัตถุประสงค์

- ถ้าแคบกว่า ธรรมดาการค้าขายของห้างสำหรับบุคคลภายนอก  
เป็นไปตามปกติจารีตประเพณี

**วัตถุประสงค์โดยปริยาย** คือ เรื่องที่ได้กระทำหรือต้องกระทำ  
เพื่อให้สามารถบรรลุขอบวัตถุประสงค์โดยตรง เช่น เช่าพื้นที่ เช่าตึกแถว  
กู้ยืมเงิน

## คำพิพากษาฎีกาที่ ๔๒๙๓/๒๕๕๐

จำเลยทั้งสามเป็นหุ้นส่วนกัน มีวัตถุประสงค์เพื่อร่วมกัน ประกอบกิจการรับจ้างถมดิน ทราย และลูกรัง โดยมอบหมายให้ **จำเลยที่ ๑ เป็นผู้รับผิดชอบส่งมอบงานและรับค่าจ้างถมดินด้วย** และหุ้นส่วนทุกคนจะรับผิดชอบในกิจการดังกล่าวจนแล้วเสร็จการที่ จำเลยที่ ๑ ว่าจ้างช่างให้โจทก์ถมดินในที่ดินบางส่วนซึ่งจำเลยที่ ๑ ทำสัญญาจ้างกับผู้ว่าจ้าง แม้จำเลยที่ ๑ จะมิได้รับมอบหมายจากผู้เป็นหุ้นส่วนอื่นโดยตรง แต่กิจการที่จำเลยที่ ๑ ทำไปนั้นก็เพื่อให้สามารถส่งมอบงานให้ผู้ว่าจ้างทันตามสัญญา

## คำพิพากษาฎีกาที่ ๔๒๙๓/๒๕๕๐ (ต่อ)

จึงอยู่ภายในกรอบแห่งวัตถุประสงค์และความมุ่งหมาย โดยตรงของการจัดตั้งห้างหุ้นส่วนอันถือได้ว่าเป็นการจัดทำไปในทางที่เป็นธรรมดาการค้าขายของห้างหุ้นส่วนด้วย ตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ มาตรา ๑๐๕๐ ซึ่งผู้เป็นหุ้นส่วนหมดทุกคนย่อมมีความผูกพันในกิจการที่ว่าจ้างนั้น และต้องรับผิดชอบร่วมกันโดยไม่จำกัดจำนวนในการชำระหนี้อันได้ก่อให้เกิดขึ้นเพราะจัดการไปเช่นนั้น

## คำพิพากษาศาลฎีกาที่ ๗๓๕/๒๕๖๑

จำเลยที่ ๑ และจำเลยที่ ๒ ใช้ชื่อตนเองประกอบกิจการสถานพยาบาลว่า นทพันธุ์-ธนิกันต์ คลินิก อันมีลักษณะเป็นการตกลงกันเพื่อกระทำกิจการร่วมกันในการให้บริการ อันมีลักษณะเป็นห้างหุ้นส่วนที่ต้องถือว่าหุ้นส่วนทุกคนเป็นหุ้นส่วนผู้จัดการตาม ป.พ.พ. มาตรา ๑๐๓๓ วรรคสอง จึงต้องบังคับตาม มาตรา ๑๐๔๒ ในเรื่องความเกี่ยวพันระหว่างหุ้นส่วนผู้จัดการกับผู้เป็นหุ้นส่วนทั้งหลายอื่นนั้น ให้บังคับด้วยบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายนี้ว่า ด้วยตัวแทน เมื่อจำเลยที่ ๑ เป็นตัวแทนของจำเลยที่ ๒ ในการร่วมกันให้บริการที่ก่อให้เกิดความเสียหายแก่โจทก์ตามคำฟ้องของโจทก์และการนำพยานหลักฐานเข้าสืบฟังว่าการกระทำละเมิดดังกล่าว

## คำพิพากษาศาลฎีกาที่ ๗๓๕/๒๕๖๑ (ต่อ)

เป็นการกระทำของจำเลยที่ ๑ ผู้เป็นหุ้นส่วนของห้างหุ้นส่วน โดยมีจำเลยที่ ๑ และที่ ๒ กระทำกิจการร่วมกันอันมีลักษณะเป็นห้างหุ้นส่วนที่เป็นตัวแทน ซึ่งกันและกัน การกระทำละเมิดของหุ้นส่วนคนหนึ่งถือเป็นการกระทำแทน ผู้เป็นหุ้นส่วนอื่นที่เป็นตัวการด้วย จำเลยที่ ๒ จึงต้องร่วมรับผิดชอบกับจำเลยที่ ๑ ในผลของการกระทำละเมิดนั้นด้วย ตาม ป.พ.พ. มาตรา ๔๒๗

## ๕.๑.๒ ข้อจำกัดอำนาจของผู้เป็นหุ้นส่วนไม่มีผลต่อ บุคคลภายนอก

“มาตรา ๑๐๕๓ ห้ามหุ้นส่วนซึ่งมิได้จดทะเบียนนั้น ถึงแม้จะมีข้อจำกัดอำนาจของหุ้นส่วนคนหนึ่งในการที่จะผูกพันผู้เป็นหุ้นส่วนคนอื่น ๆ ท่านว่าข้อจำกัดเช่นนั้นก็ห้ามมีผลถึงบุคคลภายนอกไม่”

- **เหตุผล** ปกติแล้วตามมาตรา ๑๐๓๓ ผู้เป็นหุ้นส่วนย่อมเป็นหุ้นส่วนผู้จัดการทุกคน ข้อมูลของห้างหุ้นส่วนสามัญซึ่งมิได้จดทะเบียน จะเป็นเพียงข้อมูลส่วนบุคคลซึ่งมิได้เปิดเผยต่อสาธารณะ ดังนั้นข้อจำกัดอำนาจระหว่างผู้เป็นหุ้นส่วนจึงไม่มีผลผูกพันถึงบุคคลภายนอก

## คำพิพากษาฎีกาที่ ๑๔๔๒๙/๒๕๕๕

จำเลยทั้งสองตกลงแบ่งผลประโยชน์ร่วมกันจากส่วนแบ่งรายได้ค่าบริการ เช่น ค่าติดตั้งโทรศัพท์ ค่าเช่าเลขหมายโทรศัพท์ ค่าใช้บริการโทรศัพท์ทางไกลทั้งในประเทศและต่างประเทศ ถือได้ว่าเป็นการตกลงเข้ากันเพื่อกระทำกิจการร่วมกัน ด้วยประสงค์จะแบ่งปันกำไรอันจะพึงได้แต่กิจการที่ทำ จึงมีลักษณะเป็นสัญญาจัดตั้งห้างหุ้นส่วนสามัญโดยไม่จดทะเบียน ตาม ป.พ.พ. มาตรา ๑๐๑๒ ซึ่งผู้เป็นหุ้นส่วนหมดทุกคน ต้องรับผิดชอบร่วมกันเพื่อหนี้ทั้งปวงของห้างหุ้นส่วนโดยไม่มีจำกัด ตามมาตรา ๑๐๒๕

แม้สัญญาร่วมการทำงานและร่วมลงทุนขยายกิจการจะระบุ ว่า บรรดาความรับผิดชอบที่จำเลยที่ ๒ มีต่อบุคคลภายนอก จำเลยที่ ๑ จะไม่รับผิดชอบใดๆ ทั้งสิ้น ข้อสัญญาดังกล่าวก็เป็นเพียงข้อตกลงภายในระหว่างจำเลยทั้งสองซึ่งเป็นหุ้นส่วนกัน ไม่มีผลผูกพันกับโจทก์



## ข้อสอบเนติฯ สมัย ๖๙

หนึ่ง สอง สาม สี่ และห้า ตกกลงตั้งห้างหุ้นส่วนสามัญ ประกอบกิจการค้าอาหารทะเล มีข้อจำกัดอำนาจว่าให้ หนึ่ง สอง และสาม เท่านั้นมีอำนาจจัดการ ต่อมา หนึ่งเรียกประชุมหุ้นส่วนทุกคนเพื่อขายอาหารอีสานด้วย มติที่ประชุม คือ ทุกคนตกลง ยกเว้นห้า

ต่อมา ห้า ทำสัญญาซื้อวัตถุดิบสำหรับปรุงอาหารทะเลจาก สมชายเป็นเงิน ๑๐๐,๐๐๐ บาท โดยสมชายไม่ทราบว่าห้างหุ้นส่วนมี หนึ่ง สอง และสามเท่านั้นที่มีอำนาจจัดการ สมชายส่งมอบวัตถุดิบตามสัญญา แต่ หนึ่ง สอง และสามไม่ยอมรับมอบ

(๑) มติที่ประชุมชอบด้วยกฎหมายหรือไม่ (๒) สมชายฟ้องใครให้รับผิดชอบได้บ้าง

## เฉลย (มาตรา ๑๐๓๒ ๑๐๕๐ ๑๐๕๓)

(๑) มติที่ประชุมชอบด้วยกฎหมายหรือไม่

มาตรา ๑๐๓๒ ห้ามเปลี่ยนแปลงข้อสัญญาเดิมหรือประเภทกิจการ นอกจากด้วยความยินยอมของผู้เป็นหุ้นส่วนหมดทุกคน

(๒) สมชายฟ้องใครให้รับผิดชอบได้บ้าง

มาตรา ๑๐๕๐ การใด ๆ อันหุ้นส่วนคนใดทำไปในทางที่เป็น  
ธรรมดาการค้าขายของห้างหุ้นส่วน หุ้นส่วนทุกคนย่อมผูกพันในการ  
นั้น และรับผิดชอบโดยไม่จำกัดจำนวนในการชำระหนี้

มาตรา ๑๐๕๓ ข้อจำกัดอำนาจไม่มีผลถึงบุคคลภายนอก

## ๕.๑.๓ ผู้เป็นหุ้นส่วนถือเอาสิทธิต่อบุคคลภายนอกในกิจการ ซึ่งไม่ปรากฏชื่อตนไม่ได้

“มาตรา ๑๐๔๙ ผู้เป็นหุ้นส่วนจะถือเอาสิทธิใด ๆ แก่  
บุคคลภายนอกในกิจการค้าขายซึ่งไม่ปรากฏชื่อของตนนั้นหาได้  
ไม่” (ข้อสอบเนติ’๕๐ และ ๕๙)



- ไม่ได้เข้ามาเป็นคู่สัญญาในกิจการค้าขาย หลัก Privity of Contract

- มาตรา ๑๐๔๙ เป็นบทคุ้มครองบุคคลภายนอก เนื่องจากไม่  
สามารถแสวงหาหลักฐานเพื่อตรวจสอบได้ว่าบุคคลผู้กล่าวอ้างถือเอา  
ประโยชน์เป็นหุ้นส่วนในห้างหุ้นส่วนนั้นจริงหรือไม่

## คำพิพากษาฎีกาที่ ๗๗๒๑/๒๕๔๓

จำเลยร่วมกับ ส. และ ม. เป็นหุ้นส่วนกันในห้างหุ้นส่วน  
สามัญรับถมดินให้แก่จำเลย แต่จำเลยร่วมเพียงผู้เดียวทำสัญญาเป็น  
ผู้รับจ้างถมดินให้แก่จำเลย ส. และ ม. มิได้เป็นคู่สัญญากับจำเลยจึง  
ไม่มีนิติสัมพันธ์ต่อกัน แม้บุคคลทั้งสองจะเป็นหุ้นส่วนกับจำเลยร่วมก็  
ตาม แต่ตาม ป.พ.พ. มาตรา ๑๐๔๙ ผู้เป็นหุ้นส่วนจะถือเอาสิทธิ  
ใด ๆ แก่บุคคลภายนอกในกิจการค้าขายซึ่งไม่ปรากฏชื่อของตนนั้น  
หาได้ไม่ ส. และ ม. จึงไม่มีสิทธิที่จะเรียกร้องให้จำเลยชำระค่าจ้าง  
ถมดิน

## คำพิพากษาศาลฎีกาที่ ๗๗๒๑/๒๕๔๓ (ต่อ)

สิทธิเรียกร้องค่าจ้างถมดินจากจำเลยตามสัญญานี้จึงเป็นของ  
จำเลยร่วมแต่เพียงผู้เดียว ดังนั้น จำเลยร่วมแต่เพียงผู้เดียวย่อมมี  
อำนาจโอนสิทธิเรียกร้องที่มีอยู่ต่อจำเลยตามสัญญาว่าจ้างถมดิน  
ให้แก่โจทก์ได้

## ข้อสังเกต

- ห้างหุ้นส่วนสามัญไม่จดทะเบียนไม่มีสภาพนิติบุคคล ดังนั้นหุ้นส่วนผู้จัดการจะใช้ชื่อตนเองเป็นคู่สัญญาเสมอ
- ระหว่างหุ้นส่วนด้วยกันเอง เรียกเอาส่วนของตนได้แม้จะไม่ปรากฏชื่อตนในกิจการค้ำนั้น ตามมาตรา ๑๐๔๘
- กรณีบุคคลภายนอกทำละเมิดต่อห้างหุ้นส่วน หุ้นส่วนทุกคนฟ้องคดีได้ เพราะไม่ใช่กิจการค้า