

# วิชา หุ้นส่วน

การบรรยายภาคคำ ครั้งที่ ๓ และ ๔

วันที่ ๑๑ มิถุนายน ๒๕๖๔

ดร.พรภัทร์ ตันติกุลานันท์

ผู้พิพากษาศาลชั้นต้นประจำกองผู้ช่วยผู้พิพากษาศาลฎีกา

ครั้งที่ ๑ ศุกร์ ๒๘ พฤษภาคม ๒๕๖๔ - ๑๙.๐๐ - ๑๙.๕๐ น.

ครั้งที่ ๒ ศุกร์ ๔ มิถุนายน ๒๕๖๔ - ๑๙.๐๐ - ๑๙.๕๐ น.

ครั้งที่ ๓-๔ ศุกร์ ๑๑ มิถุนายน ๒๕๖๔ - ๑๘.๐๐ - ๑๙.๕๐ น.

ครั้งที่ ๕-๖ ศุกร์ ๑๘ มิถุนายน ๒๕๖๔ - ๑๘.๐๐ - ๑๙.๕๐ น.

ครั้งที่ ๗-๘ ศุกร์ ๒๕ มิถุนายน ๒๕๖๔ - ๑๘.๐๐ - ๑๙.๕๐ น.

# ห้างหุ้นส่วนสามัญ (ไม่จดทะเบียน)

หัวข้อที่ ๑ การจัดตั้งห้างหุ้นส่วนสามัญ

หัวข้อที่ ๒ หุ้นส่วนร่วมรับผิดชอบในหนี้ไม่จำกัด

หัวข้อที่ ๓ การลงหุ้น

หัวข้อที่ ๔ การเปลี่ยนแปลงข้อสัญญาเดิมหรือประเภทของกิจการ

หัวข้อที่ ๕ การจัดการงานของหุ้นส่วน

หัวข้อที่ ๖ หลักการสำคัญของห้างหุ้นส่วนสามัญ

หัวข้อที่ ๗ การเลิกห้างหุ้นส่วนสามัญและชำระบัญชี

# หัวข้อที่ ๓.๓ แรงงานเป็นเพียงทุนสมมติ

“แรงงานไม่ใช่ทุนทรัพย์ แรงงานเป็นเพียงแค่ทุนสมมติ”

- ลงหุ้นด้วยแรงงาน แม้ตีราคาค่าแรง ก็ไม่ถือว่าแรงงานเป็นทุนทรัพย์ เป็นเพียงทุนสมมติเพื่อประโยชน์ในการคำนวณส่วนกำไร และส่วนขาดทุน ดังนั้น เมื่อเลิกจ้าง ชำระบัญชี หุ้นส่วนที่ลงหุ้นด้วยแรงไม่ได้รับการคืนทุนทรัพย์ ตามมาตรา ๑๐๖๒

“มาตรา ๑๐๖๒ การชำระบัญชี ให้ทำโดยลำดับดังนี้ คือ

(๑) ให้ชำระหนี้ทั้งหลายซึ่งค้างชำระแก่บุคคลภายนอก

(๒) ให้ชดใช้เงินทดรองและค่าใช้จ่ายซึ่งผู้เป็นหุ้นส่วนได้ออก  
ของตนไปเพื่อจัดการค้าของห้าง

(๓) ให้คืนทุนทรัพย์ซึ่งผู้เป็นหุ้นส่วนแต่ละคนได้ลงเป็นหุ้น

ถ้ายังมีทรัพย์เหลืออยู่อีกเท่าไร ก็ให้เฉลี่ยแจกเป็นกำไรใน  
ระหว่างผู้เป็นหุ้นส่วน”

- หากผู้ลงหุ้นด้วยแรงงานประสงค์จะได้รับคืนค่าแรง ต้องตกลงมูลค่าสมมติและให้สิทธิได้รับคืนทุน

## ฎีกาที่ ๔๗๔๙/๒๕๕๙

โจทก์เป็นหุ้นส่วนที่ลงหุ้นด้วยแรงงานเท่านั้น ไม่ได้มีเงินมาลงทุน และในสัญญาหุ้นส่วน ก็ได้บอกว่าจะแบ่งทุนหรือตีราคาค่าแรงงานเป็นทุนเพื่อคืนให้แก่โจทก์ เมื่อห้างหุ้นส่วนเลิกกัน โจทก์จึงไม่มีสิทธิขอคืนทุนพร้อมดอกเบี้ย

# หัวข้อที่ ๓.๔ หุ้นส่วนไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้น

- หุ้นส่วนแสดงเจตนาตกลงจัดตั้งห้างหุ้นส่วน ห้างหุ้นส่วนเกิดขึ้นทันที แม้ยังไม่ส่งมอบส่วนลงทุน
- หุ้นส่วนที่ยังไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้น ก็มีสิทธิในฐานะเป็นหุ้นส่วน

แต่เป็นหน้าที่ของหุ้นส่วนทุกคนต้องส่งมอบส่วนลงหุ้น ถ้าหุ้นส่วนคนใดคนหนึ่งไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้น หุ้นส่วนคนนั้นตกเป็นผู้ผิดนัดไม่ชำระหนี้ ในกรณีนี้ หุ้นส่วนอื่นจะมีสิทธิเรียกร้องอย่างไร ?

## หุ้นส่วนคนอื่นใช้สิทธิ ๒ ประการ

๑. ฟ้องเรียกพร้อมดอกเบี้ยผิดนัด

๒. ขับหุ้นส่วนนั้นออกจากห้าง

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



## เงื่อนไข ๔ ประการ

๑. ไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้นเสียเลย หากมีการส่งมอบหุ้นบางส่วนแล้ว ต้องใช้วิธีร้องขอต่อศาลให้กำจัดหุ้นส่วนผู้นั้นออกจากห้าง ตามมาตรา ๑๐๕๗ (๑) ประกอบมาตรา ๑๐๕๘ ถือว่าละเมิดบทบังคับอันเป็นสาระสำคัญ

๒. ต้องส่งคำบอกกล่าวเป็นจดหมายลงทะเบียนไปยังหุ้นส่วนนั้น

๓. ในคำบอกกล่าวต้องบอกกำหนดเวลาให้ส่งมอบส่วนลงหุ้นภายในเวลาอันควร

๔. หากยังคงไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้นภายในกำหนดเวลา หุ้นส่วนทุกคน หรือโดยเสียงข้างมากตามแต่ข้อสัญญาที่กำหนดไว้อาจลงมติให้ขับหุ้นส่วนนั้นออกจากห้างได้

## หัวข้อที่ ๔ การเปลี่ยนแปลงข้อสัญญาเดิมหรือประเภทของกิจการ

“มาตรา ๑๐๓๒ ห้ามมิให้เปลี่ยนแปลงข้อสัญญาเดิมแห่งห้างหุ้นส่วนหรือประเภทแห่งกิจการ นอกจากด้วยความยินยอมของผู้เป็นหุ้นส่วนหมดด้วยกันทุกคน เว้นแต่จะมีข้อตกลงกันไว้เป็นอย่างอื่น”

“ข้อสัญญาเดิม” เช่น ข้อตกลงเกี่ยวกับจัดตั้งห้างหุ้นส่วน ออกจากหุ้นส่วน การจัดการห้าง การแบ่งปันกำไรขาดทุน

“ประเภทแห่งกิจการ” เช่น เดิมตกลงตั้งห้างฯ เพื่อค้าอาหารทะเล ต่อมาขายอาหารอีสานด้วย (เนติ ๖๙)

- ไม่สามารถอาศัยเสียงข้างมากของผู้เป็นหุ้นส่วนได้ ต้องให้ผู้เป็นหุ้นส่วนทุกคนยินยอม แม้จะเป็นหุ้นส่วนที่ไม่มีอำนาจจัดการห้างฯ เว้นแต่จะมีข้อตกลงเป็นอย่างอื่น

## ฎีกาที่ ๑๙๘๒/๒๕๔๓

ห้างหุ้นส่วน โจทก์ลงหุ้นเป็นเงิน จำเลยลงหุ้นเป็นแรงงาน ดำเนินกิจการเปิดร้านอาหาร กำหนดให้โจทก์เป็นผู้รับผิดชอบการเงินของร้านอาหารเพียงผู้เดียว ถือว่าเป็นสาระสำคัญในการตกลงเข้าหุ้นในฐานะที่โจทก์เป็นผู้ลงทุนเป็นเงินทั้งหมด ข้อสัญญาฉบับนี้จำเลยคนเดียวเปลี่ยนแปลงไม่ได้ เว้นแต่โจทก์ยินยอม

จำเลยปิดร้านแล้วเปิดกิจการใหม่วันรุ่งขึ้น ห้ามโจทก์เข้าเกี่ยวข้องกับร้าน หมายความว่าจำเลยเข้ารับผิดชอบเกี่ยวกับการเงินในการจัดเก็บรายได้และรายจ่ายของร้านแทนโจทก์ ถือว่าจำเลยเปลี่ยนแปลงข้อสัญญาที่ทำกันโดยโจทก์ไม่ยินยอม ขัดต่อมาตรา ๑๐๓๒ เป็นการปฏิบัติผิดสัญญาหุ้นส่วน

# หัวข้อที่ ๕ การจัดการงานของหุ้นส่วน

พิจารณา 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 ความเกี่ยวพันระหว่าง**ผู้เป็นหุ้นส่วนด้วยกันเอง**

๕.๒.๑ อำนาจในการจัดการงานห้าง มาตรา ๑๐๓๓ – ๑๐๓๖

๕.๒.๒ ผลของการเข้าจัดการงานห้าง มาตรา ๑๐๔๒ ๑๐๔๓

๘๒๐ ๓๙๖

# ๕.๑ ความเกี่ยวพันระหว่างผู้เป็นหุ้นส่วนกับ บุคคลภายนอก

อยู่ภายใต้หลักคิด ๒ ข้อ

๑. ห้างหุ้นส่วนไม่ได้นำข้อตกลงการจัดตั้งห้างไปจดทะเบียน  
บุคคลภายนอกไม่ทราบว่าใครเป็นหุ้นส่วน มีการตกลง  
วัตถุประสงค์หรือข้อจำกัดอำนาจหุ้นส่วนแต่ละคนอย่างไร

๒. หลักตัวการตัวแทนไม่นำมาใช้ มาตรา ๑๐๔๒ อยู่ในส่วนที่  
๒ ความเกี่ยวพันระหว่างผู้เป็นหุ้นส่วนด้วยกันเอง

## ๕.๑.๑ รับผิดต่อบุคคลภายนอกในการกระทำที่เป็นธรรมดา การค้าขายของห้าง

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

- “การใดๆ” รวมไปถึงละเมิด “หุ้นส่วนคนใดคนหนึ่ง” อาจเป็นตัวหุ้นส่วนเอง ลูกจ้างหรือตัวแทน

# ธรรมดาการค้าขายของห้างดูจากอะไร

## ๑. ดูจากปกติจารีตประเพณีของกิจการประเภทนั้น

โดยสภาพของกิจการประเภทนั้น วิญญูชนพึงกระทำสิ่งใด

ถ้ากิจการประเภทเดียวกันทำสิ่งนั้น สิ่งนั้นย่อมเป็นธรรมดาการค้าขายของห้าง

## ๒. ดูจากวัตถุประสงค์ของการตั้งห้าง

ขอบวัตถุประสงค์ที่หุ้นส่วนตกลงกันได้ อาจกว้างหรือแคบกว่าปกติจารีตประเพณีของกิจการประเภทนั้น



- ถ้าขอวัตถุดิบประสงค์ฯ กว้างกว่าปกติจารีตประเพณีฯ

ธรรมดาการค้าขายของห้างสำหรับบุคคลภายนอกเป็นไปตาม  
วัตถุดิบประสงค์ฯ

- ถ้าขอวัตถุดิบประสงค์ฯ แคบกว่าปกติจารีตประเพณีฯ

ธรรมดาการค้าขายของห้างสำหรับบุคคลภายนอกเป็นไป  
ตามปกติจารีตประเพณีฯ

ดังนั้น อาจมีกรณีหุ้นส่วนทำนอกขอวัตถุดิบประสงค์ฯ แต่เป็น  
ธรรมดาการค้าขายของห้างซึ่งผูกพันหุ้นส่วนทุกคนร่วมรับผิดชอบ ซึ่งต่างจาก  
หลักตัวการตัวแทน ตัวแทนต้องกระทำภายในขอวัตถุดิบประสงค์ของการ  
เป็นตัวแทน จึงผูกพันตัวการตามมาตรา ๘๒๐

บางฎีกา เช่น ฎีกาที่ ๗๓๕/๒๕๖๑ นำหลักตัวการตัวแทนมาวินิจฉัย

ใช้มาตรา ๑๐๓๓ และ ๑๐๔๒

จำเลยทั้งสองใช้ชื่อร่วมกันเปิดคลินิก เป็นการตกลงกันกระทำกิจการร่วมกันให้บริการเป็นห้างหุ้นส่วน หุ้นส่วนทุกคนเป็นหุ้นส่วนผู้จัดการ ตามมาตรา ๑๐๓๓ วรรคสอง **ต้องบังคับตามมาตรา ๑๐๔๒ ในเรื่อง ความเกี่ยวพันระหว่างหุ้นส่วนผู้จัดการกับผู้เป็นหุ้นส่วนทั้งหลายอื่นนั้น ให้บังคับด้วยบทบัญญัติตัวแทน** เมื่อจำเลยที่ ๑ เป็นตัวแทนของจำเลยที่ ๒ ในการร่วมกันให้บริการที่ก่อให้เกิดความเสียหายแก่โจทก์ ซึ่งเป็นการกระทำละเมิด การกระทำละเมิดของหุ้นส่วนคนหนึ่งถือเป็นการกระทำแทนผู้เป็นหุ้นส่วนอื่นที่เป็นตัวการด้วย จำเลยที่ ๒ ต้องร่วมรับผิดชอบกับจำเลยที่ ๑ ในผลของการกระทำละเมิดนั้นตามมาตรา ๔๒๗

เปรียบเทียบปฏิภาที่ ๓๘๔๘/๒๕๓๑ (เนติ ๗๓) ซึ่งเป็นเรื่องห้างทำ  
ละเมิดเช่นกัน แต่การวินิจฉัยให้หุ้นส่วนรับผิดชอบ เพียงแต่ใช้  
มาตรา ๑๐๕๐

จำเลยที่ ๑ กับ บริษัทในต่างประเทศ ๒ บริษัท จดทะเบียนการค้า  
สำหรับงานก่อสร้างสะพานไว้กับกรมสรรพากรว่า “สาธบริดิจจอย  
เวนเจอร์” ซึ่งก็คือห้างหุ้นส่วนสามัญไม่จดทะเบียน รถของโจทก์ตกลง  
ไปในหลุมที่กิจการร่วมค้าขุดไว้จึงเป็นการละเมิดในกิจการที่เป็น  
ธรรมดาการค้า จำเลยที่ ๑ ต้องรับผิดชอบไม่จำกัดจำนวนในการชำระ  
หนี้ที่เกิดขึ้นจากการละเมิดนั้น ตามมาตรา ๑๐๕๐ โจทก์จึงฟ้อง  
จำเลยที่ ๑ ได้

## ๕.๑.๒ ข้อจำกัดอำนาจของผู้เป็นหุ้นส่วนไม่มีผลต่อ

### บุคคลภายนอก

“มาตรา ๑๐๕๓ ห้ามหุ้นส่วนซึ่งมิได้จดทะเบียนนั้น ถึงแม้จะมีข้อจำกัดอำนาจของหุ้นส่วนคนหนึ่งในการที่จะผูกพันผู้เป็นหุ้นส่วนคนอื่น ๆ ท่านว่าข้อจำกัดเช่นนั้นก็ห้ามมีผลถึง**บุคคลภายนอก**ไม่”

- มาตรา ๑๐๓๓ หลัก คือ ผู้เป็นหุ้นส่วนย่อมเป็นหุ้นส่วนผู้จัดการทุกคน เมื่อมีข้อจำกัดอำนาจ บุคคลภายนอกไม่อาจทราบได้ เพราะข้อมูลของห้างมิได้เปิดเผยต่อสาธารณะ แต่ถ้าบุคคลภายนอกทราบก็ผูกพัน หลักใช้สิทธิไม่สุจริตมาตรา ๕

- ข้อจำกัดอำนาจ เช่น ต้องร่วมกันลงนาม หรือบางคนไม่มีอำนาจจัดการห้าง หรือมีอำนาจจัดการห้างแต่ห้ามทำนิติกรรมบางอย่าง

## ข้อสอบเนติฯ สมัย ๖๙

หนึ่ง สอง สาม สี่ และห้า ตกกลางตั้งห้างหุ้นส่วนสามัญ ประกอบกิจการค้าอาหารทะเล มีข้อจำกัดอำนาจว่าให้ หนึ่ง สอง และสาม เท่านั้นที่มีอำนาจจัดการ 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 เว้นแต่มีข้อตกลง

(๒) สมชายฟ้องใครให้รับผิดชอบได้บ้าง

มาตรา ๑๐๕๐ การใด ๆ อันหุ้นส่วนคนใดทำไปในทางที่เป็นธรรมดาการค้าขายของห้างหุ้นส่วน หุ้นส่วนทุกคนย่อมผูกพันในการนั้น และรับผิดชอบโดยไม่จำกัดจำนวนในการชำระหนี้

มาตรา ๑๐๕๓ ข้อจำกัดอำนาจไม่มีผลถึงบุคคลภายนอก

## ๕.๑.๓ ผู้เป็นหุ้นส่วนถือเอาสิทธิต่อบุคคลภายนอกในกิจการ ซึ่งไม่ปรากฏชื่อตนไม่ได้

“มาตรา ๑๐๔๙ ผู้เป็นหุ้นส่วนจะถือเอาสิทธิใด ๆ แก่บุคคลภายนอกใน  
กิจการค้าขายซึ่งไม่ปรากฏชื่อของตนนั้นหาได้ไม่” (เนติ ๕๐ และ ๕๙)



- ไม่ได้เข้ามาเป็นคู่สัญญาในกิจการค้าขาย หลักความผูกพันของสัญญา  
ต่อคู่สัญญา Privity of Contract

- มาตรา ๑๐๔๙ เป็นบทคุ้มครองบุคคลภายนอก เนื่องจากไม่สามารถ  
แสวงหาหลักฐานเพื่อตรวจสอบได้ว่าบุคคลผู้กล่าวอ้างถือเอาประโยชน์  
เป็นหุ้นส่วนในห้างหุ้นส่วนนั้นจริงหรือไม่

## ฎีกาที่ ๗๗๒๑/๒๕๔๓

จำเลยร่วมกับ ส. และ ม. เป็นหุ้นส่วนกันในห้างหุ้นส่วน  
สามัญรับถมดินให้จำเลย แต่จำเลยร่วมผู้เดียวที่ทำสัญญาเป็นผู้  
รับจ้างถมดินกับจำเลย ส. และ ม. มิได้เป็นคู่สัญญากับจำเลยจึงไม่มี  
นิติสัมพันธ์ต่อกัน แม้บุคคลทั้งสองจะเป็นหุ้นส่วนกับจำเลยร่วม ก็ไม่  
มีสิทธิเรียกร้องให้จำเลยชำระค่าว่าจ้างถมดิน ตามมาตรา ๑๐๔๙



## ข้อสังเกต

- ห้างหุ้นส่วนสามัญไม่จดทะเบียนไม่มีสภาพนิติบุคคล ดังนั้น หุ้นส่วนผู้จัดการจะใช้ชื่อตนเองเป็นคู่สัญญาเสมอ
- ระหว่างหุ้นส่วนด้วยกันเอง เรียกเอาส่วนของตนได้แม้จะไม่ปรากฏชื่อตนในกิจการค้านั้น ตามมาตรา ๑๐๔๘
- กรณีบุคคลภายนอก**ทำละเมิดต่อห้างหุ้นส่วน การฟ้องคดี**ไม่ใช่การถือเอาสิทธิในกิจการค้าตามมาตรา ๑๐๔๙ หุ้นส่วนทุกคนจึงฟ้องคดีได้ มีฎีกาที่ ๑๖๓๒/๒๕๕๒ วินิจฉัยโดยอาศัยมาตรา ๑๐๓๓ ว่าเป็นเรื่องจัดการห้างหุ้นส่วน เช่นเดียวกับ**การเป็นผู้เสียหายคดีอาญา** ดูฎีกาที่ ๙๙๔๘/๒๕๕๕ (ประชุมใหญ่) ใน ๕.๒.๑

## ฎีกาที่ ๑๖๓๒/๒๕๕๒

โจทก์และ ส. ร่วมประกอบกิจการค้าขายและขนส่งอาหารเป็นห้างหุ้นส่วนสามัญ ชื่อผู้ประกอบการรถยนต์ในสมุดคู่มือการจดทะเบียนเป็นชื่อ ส. และ ส. มอบรถให้โจทก์ครอบครองเพื่อใช้ส่งอาหารทะเล การจดทะเบียนรถไม่ใช่หลักฐานแห่งกรรมสิทธิ์เป็นเพียงการควบคุมการใช้รถภาษี เจ้าของหรือผู้ประกอบการต้องพิจารณาจากข้อเท็จจริง

รถยนต์เป็นทรัพย์สินของห้างหุ้นส่วน เมื่อได้รับความเสียหายโดยไม่ปรากฏว่าได้ตกลงกันไว้ในกระบวนการจัดการห้างหุ้นส่วน โจทก์ในฐานะหุ้นส่วนย่อมมีอำนาจฟ้องร้องผู้กระทำให้ทรัพย์สินของห้างหุ้นส่วนได้รับความเสียหายได้ตามมาตรา ๑๐๓๓

## ๕.๒ ความเกี่ยวพันระหว่าง**ผู้เป็นหุ้นส่วนด้วยกันเอง**

๕.๒.๑ อำนาจในการจัดการงานห้าง มาตรา ๑๐๓๓ - ๑๐๓๖

๕.๒.๒ ผลของการเข้าจัดการงานห้าง มาตรา ๑๐๔๒ ๑๐๔๓

๘๒๐ ๓๙๖

## ๕.๒.๑ อำนาจในการจัดการงานห้าง มาตรา ๑๐๓๓ - ๑๐๓๖

เริ่มพิจารณาจากว่ามีข้อตกลงในการจัดการงานห้างหุ้นส่วนหรือไม่

### ๑. ถ้าไม่มีข้อตกลง หุ้นส่วนทุกคนเป็นหุ้นส่วนผู้จัดการ

“มาตรา ๑๐๓๓ ถ้าผู้เป็นหุ้นส่วนมิได้ตกลงกันไว้ในกระบวนการจัดการห้างหุ้นส่วนไซร์ ท่านว่าผู้เป็นหุ้นส่วนย่อมจัดการห้างหุ้นส่วนนั้นได้ทุกคน แต่ผู้เป็นหุ้นส่วนคนหนึ่งคนใดจะเข้าทำสัญญาอันใดซึ่งผู้เป็นหุ้นส่วนอีกคนหนึ่งทำทั้งนั้นไม่ได้

ในกรณีเช่นนี้ ท่านให้ถือว่าผู้เป็นหุ้นส่วนย่อมเป็นหุ้นส่วนผู้จัดการทุกคน”

-หุ้นส่วนทุกคนเป็นหุ้นส่วนผู้จัดการ มีอำนาจจัดการงานได้โดยลำพัง

# ฎีกาที่ ๙๙๔๘/๒๕๕๕ (ประชุมใหญ่)

โจทก์ร่วมและผู้เสียหายที่ ๒ เข้าร่วมเป็นหุ้นส่วนสามัญไม่จดทะเบียนกับบริษัท อ. เพื่อดำเนินกิจการของโรงเรียน ไม่ปรากฏว่าผู้เป็นหุ้นส่วนตกลงกันไว้ในกระบวนการจัดการห้างหุ้นส่วนย่อมจัดการห้างนั้นได้ทุกคนตามมาตรา ๑๐๓๓ วรรคหนึ่ง โจทก์ร่วมในฐานะหุ้นส่วน ย่อมเป็นผู้เสียหายมีอำนาจร้องทุกข์เป็นโจทก์ฟ้องคดีอาญา หรือเข้าร่วมเป็นโจทก์กับพนักงานอัยการได้

-แม้หุ้นส่วนทุกคนมีอำนาจจัดการงานได้โดยลำพัง **แต่จะเข้าจัดการงาน**  
**ซึ่งหุ้นส่วนอีกคนหนึ่งทักท้วงไม่ได้** ถ้ามีการฝ่าฝืน **ความรับผิดชอบของผู้เป็น**  
**หุ้นส่วนแต่ละคน ต้องแยกพิจารณาระหว่างความรับผิดชอบต่อ**  
**บุคคลภายนอก และความรับผิดระหว่างหุ้นส่วนด้วยกัน**

-**ความรับผิดชอบของหุ้นส่วนแต่ละคนต่อบุคคลภายนอก ย้อนกลับไป**  
พิจารณาตามมาตรา ๑๐๕๐ ถ้าการทำลงเป็นธรรมดาการค้าขายของ  
ห้าง บุคคลภายนอกเรียกให้หุ้นส่วนทุกคนรับผิดชอบในหนี้ดังกล่าวได้  
หุ้นส่วนอื่นยกมาตรา ๑๐๓๓ ขึ้นต่อสู้บุคคลภายนอกไม่ได้

- **ความรับผิดระหว่างหุ้นส่วนด้วยกัน ให้ดูในหัวข้อ ๕.๒.๒ ผลของการ**  
**เข้าจัดการงานห้าง**

## ๒. ถ้ามีข้อตกลงในการจัดการงานห้าง จะมี ๒ แบบ

แบบที่ ๑ ตกลงว่าการจัดการงานของห้างของหุ้นส่วน ให้เป็นไปตามมติเสียงข้างมากของหุ้นส่วน มาตรา ๑๐๓๔

“ถ้าได้ตกลงกันไว้ว่าการงานของห้างหุ้นส่วนนั้นจักให้เป็นไปตามเสียงข้างมากแห่งผู้เป็นหุ้นส่วนไซ้ร้ ท่านให้ผู้เป็นหุ้นส่วนคนหนึ่งมีเสียงเป็นคะแนนหนึ่ง โดยไม่ต้องคำนึงถึงจำนวนที่ลงหุ้นด้วยมากหรือน้อย”

- หรืออาจกำหนดสัดส่วนเสียงของหุ้นส่วนแต่ละคนไว้ไม่เท่ากันก็ได้

แบบที่ ๒ ตกลงให้หุ้นส่วนคนหนึ่งหรือหลายคนเป็นหุ้นส่วนผู้จัดการ  
มาตรา ๑๐๓๕

“ถ้าได้ตกลงกันไว้ว่าจะให้ผู้เป็นหุ้นส่วนหลายคนจัดการห้างหุ้นส่วน  
ไซร์ หุ้นส่วนผู้จัดการแต่ละคนจะจัดการห้างหุ้นส่วนนั้นก็ได้ **แต่หุ้นส่วน  
ผู้จัดการคนหนึ่งคนใด จะทำการอันใดซึ่งหุ้นส่วนผู้จัดการคนหนึ่งทักท้วง  
นั้นไม่ได้**”

ข้อสังเกต

- ถ้าหุ้นส่วนตกลงตั้งหุ้นส่วนผู้จัดการคนเดียว หุ้นส่วนผู้จัดการนั้นมีอำนาจ  
จัดการงานได้ตามลำพัง ถ้าตั้งหลายคนแต่ละคนก็จัดการได้โดยลำพัง  
เช่นกัน เพียงแต่จะทำการอันใดที่หุ้นส่วนผู้จัดการอีกคนทักท้วงไม่ได้  
(ลักษณะเดียวกับมาตรา ๑๐๓๓)



- ข้อตกลงที่ให้หุ้นส่วนบางคนเป็นหุ้นส่วนผู้จัดการ คือข้อจำกัดอำนาจ ซึ่งใช้ยับยั้งบุคคลภายนอกไม่ได้ ตามมาตรา ๑๐๕๓ หัวข้อ ๕.๑.๒
- การถอดหุ้นส่วนผู้จัดการต้องทำโดยมติเอกฉันท์ มาตรา ๑๐๓๖
- หากหุ้นส่วนผู้จัดการ จัดการงาน ซึ่งหุ้นส่วนผู้จัดการอีกคนทักท้วง ความรับผิดชอบของหุ้นส่วนแต่ละคนต่อบุคคลภายนอก พิจารณาตามมาตรา ๑๐๕๐ คือ ถ้าเป็นเรื่องธรรมดาการค้าขายของห้าง เจ้าหนี้มีสิทธิเรียกให้หุ้นส่วนทุกคนรับผิดชอบ
- ความรับผิดชอบระหว่างหุ้นส่วนด้วยกัน ให้ดูในหัวข้อถัดไป ๕.๒.๒ ผลของการเข้าจัดการงานห้าง

## ๕.๒.๒ ผลของการเข้าจัดการงานห้าง (ในระหว่างผู้เป็น หุ้นส่วนด้วยกัน) มาตรา ๑๐๔๒ ๑๐๔๓ ๘๒๐ ๓๙๖

### ๑. กรณีที่ผู้จัดการงานกระทำไปโดยมีสิทธิจัดการ

- “มีสิทธิจัดการ” คือ ผู้จัดการงานเป็นหุ้นส่วนผู้จัดการ ไม่ว่าจะตาม  
มาตรา ๑๐๓๓ หุ้นส่วนทุกคนเป็นหุ้นส่วนผู้จัดการและกระทำไปโดยไม่  
ถูกคัดค้านจากหุ้นส่วนอื่น หรือ ตามมาตรา ๑๐๓๕ ตกลงกันให้บางคน  
เป็นหุ้นส่วนผู้จัดการและกระทำไปโดยไม่ถูกคัดค้านจากหุ้นส่วนผู้จัดการ  
อื่น

- เวลาวินิจฉัยให้นำมาตรา ๑๐๔๒ ซึ่งกำหนดให้นำเรื่องตัวแทน (มาตรา ๘๒๐) มาใช้ ผลคือ การกระทำของผู้เป็นหุ้นส่วนผู้จัดการ รายนั้นผูกพันหุ้นส่วนอื่น

**มาตรา ๑๐๔๒** ความเกี่ยวพันระหว่างหุ้นส่วนผู้จัดการกับผู้เป็นหุ้นส่วน ทั้งหลายอื่นนั้น ท่านให้บังคับด้วยบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายนี้ว่า **ด้วยตัวแทน**

**มาตรา ๘๒๐** ตัวการย่อมมีความผูกพันต่อบุคคลภายนอก**ในกิจการ** ทั้งหลายอันตัวแทนหรือตัวแทนช่วงได้ทำไปภายในขอบอำนาจแห่ง**ฐาน** **ตัวแทน**

## ๒. กรณีที่ผู้จัดการงานกระทำไปโดยไม่มีสิทธิจัดการ

- “ไม่มีสิทธิจัดการ” คือ (๑) ผู้จัดการงานไม่ได้เป็นหุ้นส่วนผู้จัดการ เพราะมีการกำหนดไว้เฉพาะบางคน ตามมาตรา ๑๐๓๕ หรือ (๒) ผู้จัดการงานเป็นหุ้นส่วนผู้จัดการ ไม่ว่าจะตาม มาตรา ๑๐๓๓ (หุ้นส่วนทุกคนเป็นหุ้นส่วนผู้จัดการ) หรือตาม มาตรา ๑๐๓๕ (ตกลงกันให้บางคนเป็นหุ้นส่วนผู้จัดการ) แต่กระทำไปโดยถูกคัดค้าน หรือกระทำไปโดยนอกเหนือข้อจำกัด อำนาจที่บรรดาหุ้นส่วนตกลงกันไว้ ซึ่งถือว่ากระทำล่วงขอบอำนาจ

- เวลาวินิจฉัยให้นำมาตรา ๑๐๔๓ ซึ่งกำหนดให้นำเรื่องจัดการงานนอกสั่งมาใช้  
วินิจฉัย

มาตรา ๑๐๔๓ ถ้าผู้เป็นหุ้นส่วนอันมิได้เป็นผู้จัดการเอื้อมเข้ามาจัดการ  
งานของห้างหุ้นส่วนก็ดี หรือผู้เป็นหุ้นส่วนซึ่งเป็นผู้จัดการกระทำล่วง  
ขอบอำนาจของตนก็ดี ท่านให้บังคับด้วยบทบัญญัติแห่งประมวล  
กฎหมายนี้ ว่าด้วยจัดการงานนอกสั่ง

มาตรา ๓๙๖ ถ้าการที่เข้าจัดการงานนั้นเป็นการขัดกับความประสงค์  
อันแท้จริงของตัวการก็ดี หรือขัดกับความประสงค์ตามที่จะพึงสันนิษฐาน  
ได้ก็ดี และผู้จัดการก็ควรจะได้รู้สึกเช่นนั้นแล้วด้วยไซ้ ท่านว่าผู้จัดการ  
จำต้องใช้ค่าสินไหมทดแทนให้แก่ตัวการเพื่อความเสียหายอย่างใด ๆ  
อันเกิดแต่ที่ได้เข้าจัดการนั้น แม้ทั้งผู้จัดการจะมีได้มีความผิดประการอื่น

ผลคือ

หุ้นส่วนผู้นั้นต้องรับผิดชอบใช้ค่าสินไหมทดแทนเพื่อความเสียหายต่อหุ้นส่วนคนอื่นจากการเข้าจัดการงานนั้น ตามมาตรา ๓๙๖ แต่ถ้าสมประโยชน์แก่ห้างหุ้นส่วน ก็ไม่ต้องรับผิดชอบต่อหุ้นส่วนอื่น **ต้องเสียหายถึงรับผิดชอบ**

## ตัวอย่าง

ก ข ค เป็นหุ้นส่วน ในห้างหุ้นส่วนสามัญมีวัตถุประสงค์ขายเสื้อผ้า โดยจะซื้อเสื้อผ้ามาขายต่อ ทั้งสามคนยอมมีสิทธิจัดการงาน เป็นหุ้นส่วนผู้จัดการตามมาตรา ๑๐๓๓ วรรคสอง ต่อมา ข ซื้อเสื้อผ้าจาก ง เพื่อนำมาขาย โดย ค คัดค้าน

- ระหว่าง ก ข ค ใช้มาตรา ๓๙๖ ประกอบมาตรา ๑๐๔๓ การซื้อเสื้อผ้าของ ข จาก ง ถือว่าเป็นกิจการที่หุ้นส่วนผู้จัดการไม่มีอำนาจจัดการและ ข ทราบแล้วยังฝ่าฝืนกระทำไป หากมีความเสียหายหรือไม่สมประโยชน์เกิดขึ้นกับผู้เป็นหุ้นส่วน ข ต้องรับผิดชอบกับผู้เป็นหุ้นส่วน

- ระหว่าง ก ข ค **กับ ง** เป็นไปตามมาตรา ๑๐๕๐ การซื้อเสื้อผ้าเป็น  
เรื่องธรรมดาการค้าขายของห้างฯ ง จึงเรียกให้ ก ข หรือ ค รับผิด  
ชำระหนี้โดยสิ้นเชิงได้

หากการซื้อเสื้อผ้านั้นไม่สมประโยชน์ ก กับ ค มีสิทธิไล่เบียดเอาจาก ข  
ได้ ตามมาตรา ๒๒๙ (๓) (เรื่องรับช่วงสิทธิ) การรับช่วงสิทธิย่อมมีขึ้น  
ด้วยอำนาจกฎหมาย และย่อมสำเร็จเป็นประโยชน์แก่บุคคลดังจะ  
กล่าวต่อไปนี้ คือ (3) บุคคลผู้มีความผูกพันร่วมกับผู้อื่น หรือเพื่อผู้อื่น  
ในอันจะต้องใช้หนี้ มีส่วนได้เสียด้วยในการใช้หนี้นั้น และเข้าใช้หนี้  
นั้น



# หัวข้อที่ ๖ หลักการสำคัญของห้างหุ้นส่วนสามัญ

๖.๑ คุณสมบัติของหุ้นส่วนเป็นสาระสำคัญ ส่งผลไปยัง มาตรา ๑๐๔๐ ๑๐๔๑ และ ๑๐๕๕ (๕)

๖.๒ ความรับผิดชอบของหุ้นส่วนที่ออกจากหุ้นส่วน และผู้ที่เข้าเป็นหุ้นส่วนใหม่ ตามมาตรา ๑๐๕๑ และ ๑๐๕๒

๖.๓ ห้ามหุ้นส่วนค้าขายแข่งกับห้าง ตามมาตรา ๑๐๓๘

๖.๔ สิทธิของดใช้ชื่อของหุ้นส่วนซึ่งออกจากหุ้นส่วนแล้วเป็นชื่อห้าง ตามมาตรา ๑๐๔๗

๖.๕ ผู้แสดงตนว่าเป็นหุ้นส่วนต้องรับผิดชอบ ตามมาตรา ๑๐๕๔

๖.๖ หุ้นส่วนเรียกเอาส่วนของตนในกิจการซึ่งไม่ปรากฏชื่อ ตามมาตรา ๑๐๔๘

๖.๑ คุณสมบัติของหุ้นส่วนเป็นสาระสำคัญ ต้องใช้ความเชื่อใจ  
(มาตรา ๑๐๕๐) จึงส่งผล ๓ ประการ

(๑) ห้ามชักนำผู้อื่นเป็นหุ้นส่วนโดยไม่ได้ได้รับความยินยอมจากหุ้นส่วนทุกคน

“มาตรา ๑๐๔๐ ห้ามมิให้ชักนำเอาบุคคลผู้อื่นเข้ามาเป็นหุ้นส่วนในห้างหุ้นส่วนโดยมิได้รับความยินยอมของผู้เป็นหุ้นส่วนหมดด้วยกันทุกคน เว้นแต่จะได้ตกลงกันไว้เป็นอย่างอื่น”

การชักนำ เช่น โอนหุ้น เพิ่มทุน ออกหุ้นเพิ่ม **อาศัยเพียงเสียงข้างมากไม่ได้**

ดูมาตรา ๑๐๓๒ ประกอบ “เปลี่ยนข้อสัญญาเดิม”

- ขายส่วนลงหุ้นให้กับหุ้นส่วนคนอื่นด้วยตัวเอง ไม่ใช่การชัก  
นำบุคคลอื่นเข้ามาเป็นหุ้นส่วน

- หุ้นส่วนให้ห้างใช้ทรัพย์สินเป็นส่วนลงหุ้น ต่อมาขายทรัพย์สินให้  
บุคคลภายนอก ไม่ถือว่าเป็นเจ้าของกรรมสิทธิ์คนใหม่เข้ามาเป็นหุ้นส่วน  
ไม่ต้องห้ามตามมาตรา ๑๐๔๐ (ฎีกาที่ ๓๗๔๐/๒๕๔๒)

- แต่ถ้าบุคคลภายนอกขอใส่ชื่อร่วมในโฉนดที่ดินซึ่งผู้เป็น  
หุ้นส่วนคนหนึ่งถือกรรมสิทธิ์แทนห้าง เท่ากับเป็นการเข้ามาเป็น  
หุ้นส่วนในห้าง โดยไม่ได้รับความยินยอมจากหุ้นส่วนทุกคน ต้องห้าม  
ตามมาตรา ๑๐๔๐ ฎีกาที่ ๑๔๐๐๕/๒๕๕๘

## ฎีกาที่ ๑๔๐๐๕/๒๕๕๘

การที่โจทก์ผู้เป็นบุคคลภายนอกห้างหุ้นส่วนสามัญ จะขอใส่ชื่อร่วม  
ในโฉนดที่ดิน 87 แปลง ซึ่งมีชื่อจำเลยเป็นเจ้าของกรรมสิทธิ์ **แทน**  
**ห้างหุ้นส่วนสามัญ** เท่ากับเป็นการเข้ามาเป็นหุ้นส่วนในห้างหุ้นส่วน  
โดยไม่ได้ได้รับความยินยอมจากผู้เป็นหุ้นส่วนหมดทุกคนซึ่งไม่อาจ  
กระทำได้ ตามมาตรา ๑๐๔๐ เมื่อกรณีฟังได้ว่าที่ดินพิพาทดังกล่าวเป็น  
ทรัพย์สินของห้างหุ้นส่วนสามัญมิใช่ของจำเลย โจทก์จึงไม่อาจฟ้องขอ  
ใส่ชื่อร่วมได้

## (๒) การโอนผลกำไรให้บุคคลภายนอกไม่ทำให้บุคคลภายนอกเข้ามาเป็นหุ้นส่วน

“มาตรา ๑๐๔๑ ถ้าผู้เป็นหุ้นส่วนคนใดคนหนึ่งโอนส่วนกำไรของตนในห้างหุ้นส่วนทั้งหมดก็ดี หรือแต่บางส่วนก็ดี ให้แก่บุคคลภายนอกโดยมิได้รับคามยินยอมของผู้เป็นหุ้นส่วนทั้งหลายอื่นไซ้รู้ ท่านว่าบุคคลภายนอกนั้นจะกลายเป็นเข้าหุ้นส่วนด้วยก็หามิได้”

- เป็นสิทธิส่วนตัว

- ผู้รับโอนไม่ใช่คู่สัญญาในสัญญาจัดตั้งห้างหุ้นส่วน ไม่มีอำนาจ

จัดการงาน

(๓) หากหุ้นส่วนคนใดตาย ล้มละลายหรือตกเป็นผู้ไร้ความสามารถ ห้างหุ้นส่วนเล็กกัน มาตรา ๑๐๕๕ (๕)

**บรรยายรายละเอียดในหัวข้อ ๗.๑.๒ การเลิกห้าง**

## ๖.๒ ความรับผิดชอบของหุ้นส่วนที่ออกจากหุ้นส่วน และผู้ที่เข้าเป็นหุ้นส่วนใหม่ ตามมาตรา ๑๐๕๑ และ ๑๐๕๒

“มาตรา ๑๐๕๑ ผู้เป็นหุ้นส่วนซึ่งออกจากหุ้นส่วนไปแล้วยังคงต้องรับผิดชอบในหนี้ซึ่งห้างหุ้นส่วนได้ก่อให้เกิดขึ้นก่อนที่ตนได้ออกจากหุ้นส่วนไป”

**เหตุผล** เจ้าหนี้เข้าทำสัญญาใดๆกับห้างฯ เพราะเชื่อในคุณสมบัติของผู้เป็นหุ้นส่วนแต่ละคนว่าจะชำระหนี้ได้

- หนี้ต้องเกิดขึ้นก่อนออกจากห้าง ไม่ว่าจะหนี้ตามสัญญาหรือละเมิด และไม่ว่าจะถึงกำหนดชำระเมื่อใด ต้องรับผิดชอบจนกว่าหนี้ระงับไป หรือจนกว่าหนี้จะขาดอายุความแล้วมีการยกอายุความนั้นขึ้นต่อสู้

**ข้อสังเกต** หุ้่นส่วนคนหนึ่งจะออกจากความเป็นหุ้่นส่วน ต้องอาศัยความยินยอมของหุ้่นส่วนคนอื่นทุกคน เป็นการเปลี่ยนแปลงข้อสัญญาเดิมตามมาตรา ๑๐๓๒ (หัวข้อที่ ๔)

“**มาตรา ๑๐๕๒** บุคคลผู้เข้าเป็นหุ้่นส่วนในห้างหุ้่นส่วนย่อมต้องรับผิดชอบในหนี้ใดๆ ซึ่งห้างหุ้่นส่วนได้ก่อให้เกิดขึ้น **ก่อนที่ตนเข้ามาเป็นหุ้่นส่วนด้วย**”

**ข้อสังเกต** การเข้าเป็นหุ้่นส่วนต้องได้รับความยินยอมจากทุกคนด้วยตามหลักห้ามชักนำบุคคลอื่นเข้าเป็นหุ้่นส่วนฯ มาตรา ๑๐๔๐

**ทั้งสองกรณีอาจมีข้อตกลงระหว่างหุ้่นส่วนเป็นอย่างอื่นซึ่งไม่ผูกพันบุคคลภายนอก**



## ๖.๓ ห้ามหุ้นส่วนค้าขายแข่งกับห้าง ตามมาตรา ๑๐๓๘

“มาตรา ๑๐๓๘ วรรคหนึ่ง ห้ามมิให้ผู้เป็นหุ้นส่วนประกอบกิจการ อย่างหนึ่งอย่างใดซึ่งมีสภาพดุษเดียวกัน และเป็นการแข่งขันกับ กิจการของห้างหุ้นส่วนนั้น ไม่ว่าจะทำเพื่อประโยชน์ตนหรือประโยชน์ ผู้อื่น โดยมีได้รับความยินยอมของผู้เป็นหุ้นส่วนคนอื่นๆ”

- กิจการต้องมีสภาพดุษเดียวกันและเป็นการแข่งขันกับห้าง ให้ดู **สภาพ** คือ ประเภทกิจการมีสาระสำคัญเดียวกันหรือไม่ ขายสินค้า เหมือนกัน **เวลา** คือ ต้องช่วงเวลาเดียวกัน **สถานที่** ต้องที่เดียวกัน
- ไม่ว่าจะทำเพื่อประโยชน์ตนเองหรือผู้อื่น เช่น เป็นลูกจ้าง

“มาตรา ๑๐๓๘ วรรคสอง ถ้าผู้เป็นหุ้นส่วนคนใดทำการฝ่าฝืนต่อบทบัญญัติมาตรานี้ไซ้ ผู้เป็นหุ้นส่วนคนอื่น ๆ ชอบที่จะเรียกเอาผลกำไรซึ่งผู้นั้นหาได้ทั้งหมด **หรือ**เรียกเอาค่าสินไหมทดแทนเพื่อการที่ห้างหุ้นส่วนได้รับความเสียหายเพราะเหตุนั้น แต่ท่านห้ามมิให้ฟ้องเรียกเมื่อพ้นเวลาปีหนึ่งนับแต่วันทำการฝ่าฝืน”

- เงินที่เรียกมาได้ตกเป็นของหุ้นส่วนซึ่งมิได้ทำผิดหน้าที่
- ถ้าฟ้องเรียกค่าสินไหมทดแทน แม้กิจการที่ค้าขายแข่งกับกิจการของห้างจะขาดทุน หรือผู้เป็นหุ้นส่วนที่ฝ่าฝืนไม่เคยได้รับผลกำไรจากกิจการที่ค้าขายแข่งก็ตาม หุ้นส่วนที่ฝ่าฝืนก็ยังคงต้องใช้ค่าสินไหมทดแทน เพราะไม่ใช่การฟ้องเรียกเอาผลกำไร

- นอกจากนี้ใช้สิทธิตามมาตรา ๑๐๓๘ วรรคสองแล้ว หุ้นส่วนอื่นสามารถ  
ร้องขอให้ศาลสั่งเลิกห้างได้ ถือว่าเป็นการล่วงละเมิดบทบังคับอันเป็น  
สาระสำคัญ ตามมาตรา ๑๐๕๗ (๑) หรือกำจัดหุ้นส่วน ตามมาตรา  
๑๐๕๘ แต่จะบังคับให้หุ้นส่วนที่ฝ่าฝืนหยุดประกอบกิจการไม่ได้เพราะ  
อาจเป็นเหตุให้บุคคลภายนอกผู้สุจริตได้รับความเสียหาย

(เทียบฎีกาที่ ๘๕๓๒/๒๕๕๙ เรื่องห้างหุ้นส่วนจำกัดมาตรา ๑๐๖๖ และ  
๑๐๖๗ แต่นำมาเทียบเคียงมาตรา ๑๐๓๘ ได้)

## ๖.๔ สิทธิของดใช้ชื่อของหุ้นส่วนซึ่งออกจากหุ้นส่วนแล้วเป็นชื่อห้าง ตามมาตรา ๑๐๔๗

“มาตรา ๑๐๔๗ ถ้าชื่อของผู้เป็นหุ้นส่วนซึ่งออกจากหุ้นส่วนไปแล้วยังคงใช้เรียกขานติดเป็นชื่อห้างหุ้นส่วนอยู่ ท่านว่าผู้เป็นหุ้นส่วนนั้นชอบที่จะเรียกให้ดใช้ชื่อของตนเสียได้”

- เพื่อคุ้มครองบุคคลภายนอกและหุ้นส่วนซึ่งออกจากหุ้นส่วนไปแล้วมิให้ต้องรับผิดชอบว่าแสดงตนเป็นหุ้นส่วนด้วยยินยอมให้ใช้ชื่อ มาตรา ๑๐๕๔ วรรคหนึ่ง (หัวข้อ ๖.๕)

## ๖.๕ ผู้แสดงตนว่าเป็นหุ้นส่วนต้องรับผิดชอบ ตามมาตรา ๑๐๕๔

“มาตรา ๑๐๕๔ วรรคหนึ่ง บุคคลใดแสดงตนว่าเป็นหุ้นส่วนด้วยวาจาก็ดี ด้วยลายลักษณ์อักษรก็ดี ด้วยกิริยาก็ดี ด้วยยินยอมให้เขาใช้ชื่อตนเป็นชื่อห้างหุ้นส่วนก็ดี หรือรู้แล้วไม่คัดค้านปล่อยให้เขาแสดงว่าตนเป็นหุ้นส่วนก็ดี ท่านว่าบุคคลนั้นย่อมต้องรับผิดชอบต่อบุคคลภายนอกในบรรดาหนี้ของห้างหุ้นส่วนเสมือนเป็นหุ้นส่วน”

๑. แสดงด้วยวาจา ลายลักษณ์อักษร หรือกิริยาว่าตนเป็นหุ้นส่วน

๒. ยินยอมให้ห้างใช้ชื่อตนเป็นชื่อห้างหุ้นส่วน

๓. รู้แล้วไม่คัดค้านปล่อยให้เขาแสดงว่าตนเป็นหุ้นส่วน

- เหตุผล เพื่อคุ้มครองบุคคลภายนอกที่เข้าทำนิติกรรมกับห้าง

เพราะคำนึงถึงตัวหุ้นส่วนเป็นสำคัญ

- ผู้แสดงตนต้องรับผิดชอบ เฉพาะหนี้ที่บุคคลภายนอกหลงเชื่อว่าเป็น  
หุ้นส่วน ไม่ใช่รับผิดชอบในหนี้ทั้งปวงแก่เจ้าหนี้ทุกรายของห้าง

- แต่การรับผิดชอบในบรรดาหนี้ของห้างตามมาตรา ๑๐๕๔ วรรคหนึ่ง  
รวมไปถึงมูลหนี้จากนิติเหตุ เช่น ละเมิด ค่าภาษี ซึ่งอาจไม่มีข้อเท็จจริงว่า  
บุคคลภายนอกหลงเชื่อหรือไม่

- กรณีการใช้ชื่อ จะต้องรับผิดชอบเมื่อให้ความยินยอมโดยตรงหรือ  
โดยปริยาย ไม่ใช่ห้างนำชื่อไปใช้โดยผลการ ตามฎีกาที่ ๕๓๑๖/๒๕๕๙  
(เนติ ๗๓) เป็นการยินยอมโดยปริยายแล้ว

- มาตรา ๑๐๕๔ วรรคหนึ่งไม่นำไปใช้กับห้างหุ้นส่วนสามัญนิติ  
บุคคล และห้างหุ้นส่วนจำกัด เพราะข้อความจดทะเบียนเป็นอันรู้แก่  
บุคคลทั้งปวงตามมาตรา ๑๐๒๒

## ตัวอย่าง

ห้างหุ้นส่วนสามัญ มี ก ข ค เป็นหุ้นส่วน เพื่อขายเสื้อผ้า

ก ทำสัญญาซื้อผ้าจากบริษัท จ ๕๐,๐๐๐ บาท

ข ทำละเมิดอันเนื่องมาจากกิจการของห้างต่อ ช ๖๐,๐๐๐

บาท

ง ไม่ใช่หุ้นส่วนแต่แสดงตนด้วยวาจาต่อ ฉ ว่าเป็นหุ้นส่วน จน  
ฉ ให้ห้างฯ ยืมเงิน ๑๐๐,๐๐๐ บาท

ง ต้องรับผิดชอบต่อ ฉ เท่านั้น ตามหนี้เงินกู้ ๑๐๐,๐๐๐ บาท  
และใช้สิทธิไล่เบี้ยเอาแก่ ก ข ค ได้

## ฎีกาที่ ๕๓๑๖/๒๕๕๙ (เนติ ๗๓)

จำเลยที่ ๑ กับบริษัทต่างประเทศ ๒ บริษัท จดทะเบียนภาษีมูลค่าเพิ่มโดยใช้ชื่อว่า “กิจการร่วมค้า พ. และบริษัท พ. /บริษัท ล.” และทำสัญญากับ กทม. ถือว่า กิจการฯ เป็นห้างหุ้นส่วนสามัญไม่จดทะเบียน ต่อมา จำเลยที่ ๑ โอนสัดส่วนการลงทุนทั้งหมดให้จำเลยที่ ๒ แต่พฤติการณ์ของจำเลยที่ ๑ ตั้งแต่กิจการฯ ทำสัญญากับ กทม. และยื่นคำขอจดทะเบียนภาษีฯ จนเลิกกิจการฯ มีการใช้ชื่อจำเลยที่ ๑ เป็นชื่อกิจการฯ มาตลอด จำเลยที่ ๑ เป็นผู้ร่วมก่อตั้งกิจการฯ ต้องทราบเรื่องแต่ต้น แต่ไม่ดำเนินการให้เห็นว่าไม่ยินยอมหรือคัดค้านการใช้ชื่อตนเป็นชื่อกิจการฯ เหตุในการประเมินภาษีคดีนี้ก็เนื่องจากกิจการฯ ไม่ได้ยื่นแบบแสดงรายการเสียภาษีเงินได้นิติบุคคลและภาษีมูลค่าเพิ่มในช่วงเวลาที่ใช้ชื่อจำเลยที่ ๑ เป็นชื่อกิจการฯ จำเลยที่ ๑ จึงต้องรับผิดชอบต่อโจทก์ซึ่งเป็นบุคคลภายนอกในหนี้ของกิจการฯ ตามมาตรา ๑๐๕๔



## ๖.๖ หุ้นส่วนเรียกเอาส่วนของตนในกิจการซึ่งไม่ปรากฏชื่อ ตามมาตรา ๑๐๔๘

“มาตรา ๑๐๔๘ ผู้เป็นหุ้นส่วนคนหนึ่งจะเรียกเอาส่วนของตนจากหุ้นส่วนอื่น ๆ แม้ในกิจการค้าขายอันใดซึ่งไม่ปรากฏชื่อของตนก็ได้”

- ให้เปรียบเทียบ มาตรา ๑๐๔๙ ผู้เป็นหุ้นส่วนจะถือเอาสิทธิใด ๆ แก่บุคคลภายนอกในกิจการค้าขายซึ่งไม่ปรากฏชื่อของตนนั้นหาได้ไม่  
หัวข้อ ๕.๑.๓