

ด่วนที่สุด

ที่ นร ๐๕๐๔/๒๕๕๕



สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร
กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

สํานักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี
รับที่ 111/26
รับที่ 0 ก.อ. 2555 19.2/6

๑๐ กันยายน ๒๕๕๕

เรื่อง รายงานผลการเจรจาการบินระหว่างไทย-สาธารณรัฐอาร์เมเนีย

ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อ พิจารณา

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๓/๒๕๕๕
ลงวันที่ ๒๔ สิงหาคม ๒๕๕๕

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีขอให้สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาให้ความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรี กรณีรายงานผลการเจรจาการบินระหว่างไทย-สาธารณรัฐอาร์เมเนีย ที่กระทรวงคมนาคมเสนอ โดยสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีประมาณการว่าจะเสนอเรื่องต่อคณะรัฐมนตรีภายในวันที่ ๑๑ กันยายน ๒๕๕๕ ความละเอียดครบถ้วนแล้ว นั้น

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้พิจารณาเรื่องดังกล่าว ประกอบกับมาตรา ๑๙๐ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย แก้ไขเพิ่มเติม (ฉบับที่ ๒) พุทธศักราช ๒๕๕๔ และหลักเกณฑ์การพิจารณาความหมายและองค์ประกอบของคำว่าหนังสือสัญญาตามคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญ ที่ ๖-๗/๒๕๕๑ แล้ว เห็นว่า ร่างความตกลงว่าด้วยบริการเดินอากาศระหว่างรัฐบาลแห่งราชอาณาจักรไทยและรัฐบาลแห่งสาธารณรัฐอาร์เมเนีย (Air Services Agreement between the Government of the Kingdom of Thailand and the Government of the Republic of Armenia) เป็นความตกลงระหว่างรัฐบาลไทยกับรัฐบาลอาร์เมเนีย มีสาระสำคัญเกี่ยวกับการให้บริการเดินอากาศระหว่างประเทศทั้งสองในเรื่องต่างๆ ได้แก่ การให้สิทธิดำเนินบริการเดินอากาศและการใช้สิทธิ การกำหนดสายการบินและการอนุญาตดำเนินการ เส้นทางการบิน ความจุ ภาษีและค่าภาระสนามบิน การเพิกถอนและการพักใช้ใบอนุญาตดำเนินการ ความปลอดภัยและการรักษาความปลอดภัยการบิน และการระงับข้อพิพาท ซึ่งเป็นการกำหนดสิทธิและหน้าที่ที่คู่ภาคีต้องปฏิบัติ ประกอบกับการใช้ถ้อยคำ “agree” “shall” “right” และ “enter into force” แสดงให้เห็นเจตนาที่จะก่อให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างประเทศร่างความตกลงฯ จึงเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๑๙๐ ของรัฐธรรมนูญฯ และโดยที่มีเนื้อหามุ่งเน้นเป็นการให้บริการเดินอากาศซึ่งอาจมีผลกระทบต่อความมั่นคงทางเศรษฐกิจหรือสังคมของประเทศอย่างกว้างขวาง จึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาที่ต้องได้รับความเห็นชอบของรัฐสภาตามมาตรา ๑๙๐ วรรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ

สำหรับร่างบันทึกความเข้าใจ (Memorandum of Understanding) มีสาระสำคัญ เป็นการกำหนดรายละเอียดของความจุเพื่อการรับขนจรรยา ซึ่งเป็นไปตามร่างข้อ ๓ วรรคสี่ ของความตกลงฯ การกำหนดข้อตกลงว่าด้วยการทำการบินโดยใช้ชื่อเที่ยวบินร่วมกันซึ่งเป็นไปตาม ร่างข้อ ๗ ของความตกลงฯ และการกำหนดเรื่องสิทธิรับขนการจราจร รวมทั้งข้อตกลงว่าด้วยการทำการบินโดยใช้ชื่อเที่ยวบินร่วมกัน ซึ่งเป็นรายละเอียดเกี่ยวกับการให้บริการเดินอากาศ ที่อยู่ภายใต้ขอบเขตของร่างความตกลงฯ ดังนั้น ร่างบันทึกความเข้าใจ จึงเป็นส่วนหนึ่งของ ร่างความตกลงฯ และไม่ถือเป็นการจัดทำหนังสือสัญญาขึ้นใหม่

อย่างไรก็ดี โดยที่คณะผู้แทนไทยได้หารือกับคณะผู้แทนอาร์เมเนียและจัดทำ ร่างความตกลงว่าด้วยบริการเดินอากาศฯ เสร็จสิ้นก่อนวันที่รัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พุทธศักราช ๒๕๕๐ มีผลใช้บังคับ เพียงแต่กระทรวงการต่างประเทศยังมิได้ดำเนินการแลกเปลี่ยนหนังสือ การทูตเพื่อให้ร่างความตกลงดังกล่าวมีผลใช้บังคับ จึงเข้าลักษณะเป็นการดำเนินการเกี่ยวกับ หนังสือสัญญาตามมาตรา ๓๐๕ (๕) ของรัฐธรรมนูญฯ ที่ต้องนำบทบัญญัติมาตรา ๑๙๐ วรรคสาม ของรัฐธรรมนูญฯ มาใช้บังคับกับการดำเนินการที่ยังคงค้างอยู่และต้องดำเนินการต่อไป กรณี จึงสมควรที่กระทรวงคมนาคมและกระทรวงการต่างประเทศจะได้ร่วมกันเสนอร่างความตกลงฯ ร่างบันทึกความเข้าใจ และร่างหนังสือแลกเปลี่ยนทางการทูตต่อคณะรัฐมนตรีและรัฐสภาเพื่อให้ ความเห็นชอบก่อนที่จะมีหนังสือแลกเปลี่ยนทางการทูตไปยังสาธารณรัฐอาร์เมเนีย

อนึ่ง บันทึกข้อตกลง (Agreed Minutes) เป็นเพียงการบันทึกผลการเจรจาการบิน ระหว่างคณะผู้แทนไทยและคณะผู้แทนรัฐอาร์เมเนีย ไม่เป็นการจัดทำหนังสือสัญญา จึงไม่มีประเด็น ที่ต้องพิจารณาการเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๑๙๐ ของรัฐธรรมนูญฯ

จึงเรียนมาเพื่อโปรดดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายอัชพร จารุจินดา)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักกฎหมายต่างประเทศ

โทร. ๐ ๒๒๘๐ ๘๔๒๐-๓ ต่อ ๓๔๐๓ (นายธิดา)

โทรสาร ๐ ๒๒๘๐ ๘๔๒๕

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th