

สว. 2/๑๘๒.3
วันที่ 11 ม.ค. 56
เวลา 16.35 น.

ด่วนที่สุด

ที่ นร ๐๕๐๖/๐๐๗



สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร
กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

จัดเข้าวาระ..... 15 ม.ค. 2556
๑๑ มกราคม ๒๕๕๖

เรื่อง ขออนุมัติหนังสือข้อตกลงรับความช่วยเหลือแบบให้เปล่าจากธนาคารโลก โครงการ Market Readiness Proposal Partnership for Market Readiness (PMR) Multi – Donor Trust Fund และขออนุมัติใช้วิธีการอนุญาตตุลาการในการระงับข้อพิพาท

ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อ พิจารณา
เรื่องที่ ๕

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๖/๓๔๘๓๙
ลงวันที่ ๒๖ ธันวาคม ๒๕๕๕

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีขอให้สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาให้ความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรี กรณีขออนุมัติหนังสือข้อตกลงรับความช่วยเหลือแบบให้เปล่าจากธนาคารโลก โครงการ Market Readiness Proposal Partnership for Market Readiness (PMR) Multi – Donor Trust Fund และขออนุมัติใช้วิธีการอนุญาตตุลาการในการระงับข้อพิพาท ที่กระทรวงการคลังเสนอ โดยสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีประมาณการว่าจะเสนอเรื่องต่อคณะรัฐมนตรีในวันที่ ๑๕ มกราคม ๒๕๕๖ ความละเอียดทราบแล้ว นั้น

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้พิจารณาหนังสือข้อตกลงรับความช่วยเหลือดังกล่าว ประกอบกับมาตรา ๑๙๐ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย แก้ไขเพิ่มเติม (ฉบับที่ ๒) พุทธศักราช ๒๕๕๔ และหลักเกณฑ์การพิจารณาความหมายและองค์ประกอบของคำว่าหนังสือสัญญาตามคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญที่ ๖-๗/๒๕๕๑ แล้ว เห็นว่า หนังสือข้อตกลงรับความช่วยเหลือดังกล่าวเป็นการทำหนังสือสัญญาระหว่างรัฐบาลไทยกับธนาคารโลกซึ่งเป็นองค์การระหว่างประเทศ มีสาระสำคัญเป็นการรับเงินช่วยเหลือแบบให้เปล่าจากธนาคารโลกเพื่อเตรียมการจัดทำข้อเสนอรูปแบบการเตรียมความพร้อมด้านตลาด (Market Readiness Proposal: MRP) ของประเทศไทย โดยมีการกำหนดสิทธิและหน้าที่ของภาคีทั้งสองฝ่าย โดยประเทศไทยต้องดำเนินการต่าง ๆ ตามโครงการที่เสนอและได้รับอนุมัติจากธนาคารโลก และธนาคารโลกต้องโอนเงินสนับสนุนการดำเนินการตามโครงการฯ ให้แก่ประเทศไทย รวมทั้งมีข้อกำหนดให้ระงับข้อพิพาทโดยอนุญาโตตุลาการ แสดงถึงความมุ่งหมายให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ จึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือ

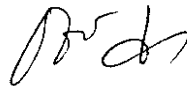
สัญญาตามมาตรา ๑๙๐ ของรัฐธรรมนูญฯ แต่โดยที่หนังสือข้อตกลงรับความช่วยเหลือฯ เป็นการรับเงินช่วยเหลือแบบให้เปล่าเพื่อนำมาใช้ในการดำเนินโครงการดังกล่าว โดยไม่มีเนื้อหาเปลี่ยนแปลงอาณาเขตไทย หรือเขตพื้นที่นอกอาณาเขตซึ่งประเทศไทยมีสิทธิอธิปไตยหรือมีเขตอำนาจตามหนังสือสัญญาหรือตามกฎหมายระหว่างประเทศ หรือจะต้องออกพระราชบัญญัติเพื่อให้การเป็นไปตามหนังสือสัญญา หรือมีผลกระทบต่อความมั่นคงทางเศรษฐกิจหรือสังคมของประเทศอย่างกว้างขวาง หรือมีผลผูกพันด้านการค้า การลงทุน หรืองบประมาณของประเทศอย่างมีนัยสำคัญ กรณีจึงไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาที่ต้องได้รับความเห็นชอบจากรัฐสภาตามมาตรา ๑๙๐ วรรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ

สำหรับการขออนุมัติใช้วิธีการอนุญาตตุลาการในการระงับข้อพิพาทในหนังสือข้อตกลงรับความช่วยเหลือฯ นั้น เห็นว่า มิใช่การขอยกเว้นมติคณะรัฐมนตรีเมื่อวันที่ ๒๘ กรกฎาคม ๒๕๕๒ เนื่องจากหนังสือข้อตกลงรับความช่วยเหลือดังกล่าวทำขึ้นระหว่างรัฐกับองค์การระหว่างประเทศ มิใช่ระหว่างรัฐกับองค์การเอกชน แต่โดยที่ข้อสัญญาอนุญาตตุลาการเป็นประเด็นสำคัญ ซึ่งคณะรัฐมนตรีควรพิจารณาว่า สมควรให้มีการกำหนดไว้ในหนังสือข้อตกลงรับความช่วยเหลือฯ หรือไม่ โดยสำนักงานฯ มีความเห็นว่า กรณีเป็นเรื่องที่มีความจำเป็นและเป็นข้อเรียกร้องของคู่สัญญา อีกฝ่ายที่มีอาจหลีกเลี่ยงได้ คณะรัฐมนตรีจึงอาจพิจารณาอนุมัติให้ใช้ข้อสัญญาอนุญาตตุลาการดังกล่าวได้

อนึ่ง เนื่องจากผู้ที่จะลงนามในหนังสือข้อตกลงรับความช่วยเหลือมิใช่นายกรัฐมนตรี หรือรัฐมนตรีว่าการกระทรวงการต่างประเทศ จึงเห็นสมควรที่จะมอบหมายให้กระทรวงการต่างประเทศทำหนังสือมอบอำนาจเต็ม (Full Powers) ให้ผู้อำนวยการสำนักงานบริหารหนี้สาธารณะเป็นผู้ลงนามในหนังสือดังกล่าว

จึงเรียนมาเพื่อโปรดดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายอัชพร จารุจินดา)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักกฎหมายต่างประเทศ

โทร. ๐ ๒๒๘๐ ๘๔๒๐-๓ ต่อ ๓๔๐๒ (นางสาววรรณมณีนา)

โทรสาร ๐ ๒๒๘๐ ๘๔๒๕

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th