

ด่วนที่สุด
ที่ อส ๐๐๐๕/ ๖๒๔๐



ว. ๒/๑๕.๕
ร. ๑๒๖๖๖
๒๒.๒๕๖

สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี
รหัสเรื่อง : ส9229
รับที่ : ๑7707/56
วันที่ : 31 พ.ค. 56 เวลา : 11:07

สำนักงานอัยการสูงสุด
อาคารราชบุรีดิเรกฤทธิ์
ศูนย์ราชการเฉลิมพระเกียรติฯ
ถนนแจ้งวัฒนะ แขวงทุ่งสองห้อง
เขตหลักสี่ กรุงเทพฯ ๑๐๒๑๐

มอ พฤษภาคม ๒๕๕๖

เรื่อง ผลการประชุมคณะทำงานฝ่ายไทย-เมียนมาร์ (Myanmar-Thailand Taskforce) เพื่อวิเคราะห์
ผลตอบแทนทางการเงิน โครงการพัฒนาเขตเศรษฐกิจพิเศษทวายและพื้นที่โครงการที่เกี่ยวข้อง
ครั้งที่ ๒

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๖/ ๑๒๕๓/๑
ลงวันที่ ๒๐ พฤษภาคม ๒๕๕๖

ตามหนังสือที่อ้างถึง แจ้งว่า รัฐมนตรีประจำสำนักนายกรัฐมนตรี (นายนิวัฒน์ธำรง
บุญทรงไพศาล) ประธานคณะกรรมการประสานงานร่วมฯ ฝ่ายไทยเพื่อการพัฒนาเขตเศรษฐกิจพิเศษ
ทวายและพื้นที่โครงการที่เกี่ยวข้องได้เสนอผลการประชุมคณะทำงานฝ่ายไทย-เมียนมาร์ (Myanmar-
Thailand Taskforce) เพื่อวิเคราะห์ผลตอบแทนทางการเงิน โครงการพัฒนาเขตเศรษฐกิจพิเศษทวาย
และพื้นที่โครงการที่เกี่ยวข้องครั้งที่ ๒ ต่อคณะรัฐมนตรีเพื่อให้ดำเนินการต่อไป จึงขอความเห็นในส่วน
ที่เกี่ยวข้องจากสำนักงานอัยการสูงสุดเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรี ความละเอียด
แจ้งแล้ว นั้น

สำนักงานอัยการสูงสุดพิจารณาแล้ว มีความเห็นดังนี้

๑. ในการเข้าร่วมทุนสำหรับการจัดตั้ง SPV ในประเทศไทยดังกล่าว สำนักงานความ
ร่วมมือพัฒนาเศรษฐกิจกับประเทศเพื่อนบ้าน (องค์การมหาชน) (สพพ.) มีอำนาจดำเนินการในการเข้า
ร่วมทุนดังกล่าวได้ ภายใต้หลักเกณฑ์ที่คณะรัฐมนตรีกำหนด ทั้งนี้ ตามพระราชกฤษฎีกาจัดตั้ง
สำนักงานความร่วมมือพัฒนาเศรษฐกิจกับประเทศเพื่อนบ้าน (องค์การมหาชน) พ.ศ. ๒๕๔๔ มาตรา ๗ (๒)
และมาตรา ๘ (๕) ประกอบกับมาตรา ๘ วรรคท้าย

๒. ร่างสัญญา...

๒. ร่างสัญญา Shareholders Agreement ระหว่างสำนักงานความร่วมมือพัฒนาเศรษฐกิจกับประเทศเพื่อนบ้าน (องค์การมหาชน) (สพพ.) และ Foreign Economic Relation Department ของสหภาพเมียนมาร์ เห็นว่า สัญญาดังกล่าวที่จะจัดทำขึ้นเป็นข้อตกลงระหว่างหน่วยงานของภาครัฐทั้งสองประเทศ โดยกำหนดให้ใช้กฎหมายไทยบังคับแห่งสัญญา มิได้อยู่ภายใต้บังคับของกฎหมายระหว่างประเทศ จึงไม่มีลักษณะเป็นหนังสือสัญญาระหว่างประเทศ ตามมาตรา ๑๙๐ แห่งรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พ.ศ. ๒๕๕๐ แก้ไขเพิ่มเติม (ฉบับที่ ๒) พ.ศ. ๒๕๕๔ ที่จะต้องเสนอรัฐสภาเพื่อให้ความเห็นชอบก่อน และโดยที่ร่างสัญญากำหนดให้ระงับข้อพิพาทระหว่างคู่สัญญาโดยวิธีอนุญาโตตุลาการ ภายใต้กฎของ UNCITRAL Rule และดำเนินการที่สิงคโปร์ โดยใช้ภาษาอังกฤษ มิได้อยู่ภายใต้หลักเกณฑ์การปฏิบัติตามมติคณะรัฐมนตรีเมื่อวันที่ ๒๘ กรกฎาคม ๒๕๕๒ เรื่อง การระงับข้อพิพาทโดยวิธีอนุญาโตตุลาการในสัญญาของรัฐ เนื่องจากเป็นการทำสัญญากับหน่วยงานของรัฐบาลต่างประเทศ มิใช่คู่สัญญาฝ่ายเอกชน อย่างไรก็ตาม เนื่องจากสัญญาดังกล่าวลักษณะเป็นสัญญาทางเศรษฐกิจและ/หรือทางธุรกิจอยู่ด้วย คณะรัฐมนตรีอาจพิจารณาให้ความเห็นชอบกับข้อสัญญาเกี่ยวกับอนุญาโตตุลาการเป็นการเฉพาะได้ หากเห็นว่า เป็นกรณีที่จำเป็นโดยไม่อาจเจรจาเพื่อให้กำหนดเป็นอย่างอื่นได้

๓. สำหรับร่างสัญญา Framework Agreement กำหนดให้ใช้กฎหมายเมียนมาร์บังคับแห่งสัญญา และกำหนดให้ระงับข้อพิพาทระหว่างคู่สัญญาโดยวิธีอนุญาโตตุลาการ ภายใต้กฎของ UNCITRAL Rule และดำเนินการที่สิงคโปร์ โดยใช้ภาษาอังกฤษโดยที่สัญญาดังกล่าวเป็นสัญญาระหว่าง Dawei SEZ Development Company และ DSEZ Authority ซึ่ง สพพ. จะถือหุ้นใน Dawei SEZ Development Company ดังกล่าว ไม่เกินกว่าร้อยละ ๕๐ บริษัทดังกล่าว จึงไม่มีฐานะเป็นรัฐวิสาหกิจตามพระราชบัญญัติวิธีการงบประมาณ พ.ศ. ๒๕๐๒ สัญญาที่จะจัดทำขึ้น จึงไม่มีลักษณะเป็นหนังสือสัญญาระหว่างประเทศ และมิได้อยู่ภายใต้หลักเกณฑ์การปฏิบัติตามมติคณะรัฐมนตรีเมื่อวันที่ ๒๘ กรกฎาคม ๒๕๕๒ เรื่อง การระงับข้อพิพาทโดยวิธีอนุญาโตตุลาการในสัญญาของรัฐ เช่นเดียวกับร่างสัญญา Shareholders Agreement แต่สัญญาดังกล่าวเป็นสัญญาทางเศรษฐกิจและ/หรือทางธุรกิจเช่นเดียวกัน

อย่างไรก็ตามร่างข้อ ๒.๔ ในประโยคแรก ควรเพิ่มข้อความในตอนท้ายเพื่อให้ได้ความครบถ้วนว่า “between the DSEZ Authority and the Company”

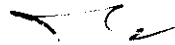
๔. เนื่องจากฝ่ายไทยเป็นผู้สนับสนุนและเป็นผู้ลงทุนโครงการทวาย รัฐบาลไทยอาจพิจารณาเจรจากับทางหน่วยงานของสหภาพเมียนมาร์ให้มีการเพิ่มเติมเงื่อนไขเพื่อให้ความมั่นใจในอายุของโครงการในส่วนของฝ่ายไทย ในสัญญา Shareholders Agreement และ Framework Agreement ว่า

ในกรณี...

ในกรณีที่คู่สัญญาแต่ละฝ่ายยังมีข้อโต้แย้งเกี่ยวกับการผิดสัญญาหรือเหตุเกี่ยวกับการเลิกสัญญาของอีกฝ่ายหนึ่ง ควรที่จะถือว่าสัญญาแต่ละฉบับจะยังไม่เป็นอันเลิกกันจนกว่ากระบวนการในการระงับข้อพิพาทตามสัญญาจะเสร็จสิ้นทั้งหมดแล้วด้วยหรือไม่

จึงเรียนมาเพื่อทราบ

ขอแสดงความนับถือ



(นายตระกูล วินิจฉัยภาค)

รองอัยการสูงสุด ปฏิบัติราชการแทน

อัยการสูงสุด

สำนักงานที่ปรึกษาากฎหมาย

โทร. ๐ ๒๑๔๒ ๑๔๕๐

โทรสาร ๐ ๒๑๔๓ ๙๕๔๕

ไปรษณีย์อิเล็กทรอนิกส์ csel@ago.go.th