

ด่วนที่สุด

ที่ นร ๐๕๐๔/๑๗๒



สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี
รับที่ ๑๗๓๘
วันที่ ๑ กค ๖๖ เวลา ๘๐๐

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร
กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

สอ. ๗/๑๖.๒
พิทจจ.

๙ กรกฎาคม ๒๕๕๖

เรื่อง การจัดทำความตกลงระหว่างรัฐบาลแห่งราชอาณาจักรไทยกับรัฐบาลแห่งสาธารณรัฐสโลวีเนีย ว่าด้วยการยกเว้นการตรวจลงตราหนังสือเดินทางทูตและราชการ

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อ พิจารณา

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๖/๑๗๓๓๐
ลงวันที่ ๒ กรกฎาคม ๒๕๕๖

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีขอให้สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาให้ความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรี กรณีการจัดทำ ความตกลงระหว่างรัฐบาลแห่งราชอาณาจักรไทยกับรัฐบาลแห่งสาธารณรัฐสโลวีเนีย ว่าด้วยการยกเว้น การตรวจลงตราหนังสือเดินทางทูตและราชการ ที่กระทรวงการต่างประเทศเสนอ โดยสำนักเลขาธิการ คณะรัฐมนตรีประมาณการว่าจะเสนอคณะรัฐมนตรีในวันที่ ๑๖ กรกฎาคม ๒๕๕๖ และต่อมาสำนัก เลขาธิการคณะรัฐมนตรีแจ้งการสลับวาระการเสนอเรื่องต่อคณะรัฐมนตรี โดยจะเสนอเรื่องนี้ ต่อคณะรัฐมนตรีในวันที่ ๙ กรกฎาคม ๒๕๕๖ ความละเอียดทราบแล้ว นั้น

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้พิจารณาความตกลงดังกล่าว ประกอบกับ มาตรา ๑๙๐ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักร ไทย แก้ไขเพิ่มเติม (ฉบับที่ ๒) พุทธศักราช ๒๕๕๔ และหลักเกณฑ์การพิจารณาความหมายและ องค์ประกอบของคำว่าหนังสือสัญญาตามคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญ ที่ ๖-๗/๒๕๕๑ แล้ว เห็นว่า ความตกลงฯ จัดทำขึ้นระหว่างรัฐบาลแห่งราชอาณาจักรไทยกับรัฐบาลแห่งสาธารณรัฐสโลวีเนีย มีสาระสำคัญเป็นการยกเว้นการตรวจลงตราสำหรับการเดินทางเข้าออกหรือผ่านดินแดนให้แก่ เจ้าหน้าที่ทางการทูตและข้าราชการของทั้งสองประเทศ เป็นระยะเวลาไม่เกิน ๙๐ วัน โดยมีการ กำหนดหน้าที่หน้าที่ให้คู่ภาคีทั้งสองฝ่ายต้องปฏิบัติ แสดงถึงเจตนาที่คู่ภาคีที่จะก่อให้เกิดผลผูกพัน ทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ จึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๑๙๐ ของรัฐธรรมนูญฯ แต่โดยที่เนื้อหาของความตกลงฯ เป็นเพียงการกำหนดแนวทางการดำเนินการยกเว้น การตรวจลงตราหนังสือเดินทางทูตและราชการระหว่างกันเพื่ออำนวยความสะดวกในการเดินทาง เข้าออก และพำนักรในดินแดนของแต่ละฝ่าย ซึ่งสามารถดำเนินการได้ภายใต้พระราชบัญญัติคนเข้าเมือง พ.ศ. ๒๕๒๒ กรณีจึงไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาที่ต้องได้รับความเห็นชอบจากรัฐสภาตามมาตรา ๑๙๐ วรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ

ดั่งนี้

อนึ่ง สำนักงานฯ มีข้อสังเกตเพิ่มเติมเกี่ยวกับความในร่างข้อ ๒ ของความตกลงฯ

(๑) ระยะเวลาการอนุญาตให้พำนักในประเทศไทย

ตามที่ร่างข้อ ๒ กำหนดให้ผู้ถือหนังสือเดินทางทูตหรือราชการไม่ต้องรับการตรวจลงตราสำหรับการเดินทางเข้าออก แวะผ่าน และพำนักภายในดินแดนของภาคีสัญญาเป็นระยะเวลาไม่เกิน ๙๐ วัน ภายในระยะเวลา ๑๘๐ วัน นับจากวันแรกที่เดินทางเข้ามาภายในราชอาณาจักรไทย นั้น และสำนักงานตรวจคนเข้าเมืองมีความเห็นตามหนังสือ ที่ ตช ๐๐๒๙.๑๗๑/๓๗๖๙ ลงวันที่ ๓๐ กรกฎาคม ๒๕๕๕ สรุปได้ว่า การกำหนดข้อความ “ภายในรอบระยะเวลา ๑๘๐ วัน” อาจเกิดปัญหากระทบถึงการให้บริการในภาพรวมได้ เนื่องจากในการตรวจอนุญาตให้เข้ามาในราชอาณาจักรต้องตรวจสอบระยะเวลา ๑๘๐ วัน ด้วย สำนักงานฯ จึงเห็นสมควรที่จะได้มีการพิจารณาในประเด็นนี้อย่างรอบคอบเพื่อมิให้เกิดปัญหาในการใช้บังคับความตกลงดังกล่าวต่อสำนักงานตรวจคนเข้าเมืองซึ่งเป็นหน่วยปฏิบัติ

อย่างไรก็ตาม หากหลักการอนุญาตให้พำนักในประเทศไทยมีกำหนดระยะเวลาไม่เกิน ๙๐ วัน โดยไม่ต้องพิจารณาระยะเวลา ๑๘๐ วัน ด้วย สมควรแก้ไขถ้อยคำเพื่อให้เกิดความชัดเจน โดยอาจใช้ถ้อยคำดังนี้ “..., and stay in the territory of the other Contracting Party for a period not exceeding ninety (90) days from the date of their first entry into the Kingdom of Thailand in the case of Slovenian nationals, and for a period not exceeding ninety (90) days within a hundred and eighty (180) days from the date of their first entry into the Schengen area in the case of Thai nationals, provided that ...”

(๒) กิจกรรมที่ต้องห้ามดำเนินการ

ตามข้อความในตอนท้ายของร่างข้อ ๒ กำหนดเงื่อนไขว่า ผู้ได้รับการตรวจลงตราต้องไม่ดำเนินการในลักษณะที่เป็น “employment” “self-employment” และ “any other private activity” นั้น สำนักงานฯ เห็นว่า “any other private activity” เป็นถ้อยคำที่มีความหมายกว้างและไม่ชัดเจน หากกิจกรรมที่ต้องห้ามดำเนินการครอบคลุมเฉพาะกิจกรรมในทางธุรกิจ สมควรใช้ถ้อยคำว่า “any other business activity”

จึงเรียนมาเพื่อโปรดดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายอัชพร จารุจินดา)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักกฎหมายต่างประเทศ

โทร. ๐ ๒๒๒๐ ๗๖๒๙ (นางกาญจนาภรณ์ฯ)

โทรสาร ๐ ๒๒๘๐ ๘๔๒๖

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th