

ด่วนที่สุด
ที่ นร ๐๙๑๒/๕๓๕



สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร
กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี
รับที่ ๙๒๗/๒
วันที่ ๒๘ ต.ค. ๒๕๕๗ เวลา ๘-๓๐

๒๗ ตุลาคม ๒๕๕๗ จัดเข้าวาระ ๒๘ ต.ค. ๒๕๕๗

เรื่อง ขอความเห็นชอบและอนุมัติการลงนามร่างพิธีสาร ๒ ว่าด้วยสิทธิรับขนการจราจรเสรีภาพที่ ๕
แบบท้ายความตกลงว่าด้วยการขนส่งทางอากาศระหว่างรัฐบาลแห่งรัฐสมาชิกของสมาคม
ประชาชาติแห่งเอเชียตะวันออกเฉียงใต้และรัฐบาลแห่งสาธารณรัฐประชาชนจีน

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อ พิจารณาเพิ่มเติม
เรื่องที่ ๑๓๗

- อ้างถึง (๑) หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๖/๑๙๖๑๓
ลงวันที่ ๑๖ ตุลาคม ๒๕๕๗
(๒) หนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๙๐๔/๐๓๒
ลงวันที่ ๒๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๖

ตามหนังสือที่อ้างถึง (๑) สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีขอให้สำนักงานคณะกรรมการ
กฤษฎีกาให้ความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรี กรณีขอความ
เห็นชอบและอนุมัติการลงนามร่างพิธีสาร ๒ ว่าด้วยสิทธิรับขนการจราจรเสรีภาพที่ ๕ แบบท้าย
ความตกลงว่าด้วยการขนส่งทางอากาศระหว่างรัฐบาลแห่งรัฐสมาชิกของสมาคมประชาชาติ
แห่งเอเชียตะวันออกเฉียงใต้และรัฐบาลแห่งสาธารณรัฐประชาชนจีน ความละเอียดทราบแล้ว นั้น

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้พิจารณาเรื่องดังกล่าว ประกอบกับมาตรา ๒๓
ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ และหลักเกณฑ์
การพิจารณาความหมายและองค์ประกอบของคำว่าหนังสือสัญญาตามคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญ
ที่ ๖-๗/๒๕๕๑ แล้ว เห็นว่า สำนักงานฯ ได้เคยให้ความเห็นไว้แล้วตามหนังสือที่อ้างถึง (๒)
สรุปได้ว่า ร่างพิธีสาร ๒ฯ เป็นความตกลงที่จัดทำขึ้นระหว่างรัฐบาลแห่งรัฐสมาชิกของสมาคม
ประชาชาติแห่งเอเชียตะวันออกเฉียงใต้และรัฐบาลแห่งสาธารณรัฐประชาชนจีน มีสาระสำคัญ
เป็นการกำหนดสิทธิรับขนการจราจรเสรีภาพที่ ๕ ได้แก่ เส้นทางบิน ความถี่ และสิทธิรับขน
การจราจร อันเป็นการเพิ่มเติมสิทธิเกี่ยวกับการขนส่งทางอากาศระหว่างคู่ภาคี ซึ่งเป็นไปตาม
ที่กำหนดในข้อ ๒.๒ (ค) ของความตกลงว่าด้วยการขนส่งทางอากาศระหว่างรัฐบาลแห่งรัฐสมาชิก
ของสมาคมประชาชาติแห่งเอเชียตะวันออกเฉียงใต้และรัฐบาลแห่งสาธารณรัฐประชาชนจีน
(Air Transport Agreement between the Governments of the Member States of the
Association of Southeast Asian Nations and the Government of the People's Republic
of China) โดยพิธีสาร ๒ นี้จะถือเป็นส่วนหนึ่งของความตกลงดังกล่าว ซึ่งแสดงให้เห็นเจตนา
ที่จะก่อให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ จึงเข้าลักษณะ
เป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ และโดยที่เนื้อหาของร่างพิธีสาร ๒ฯ

เป็นการเปิดเสรีด้านการดำเนินบริการเดินอากาศ จึงเป็นหนังสือสัญญาเกี่ยวกับการค้าเสรี อันเป็นหนังสือสัญญาที่กระทบต่อความมั่นคงทางเศรษฐกิจหรือสังคมของประเทศอย่างกว้างขวาง ซึ่งต้องได้รับความเห็นชอบของสภานิติบัญญัติแห่งชาติตามมาตรา ๒๓ วรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ

อย่างไรก็ดี เนื่องจากการขออนุมัติการลงนามร่างพิธีสาร ๒๒ เป็นเพียงการแสดง เจตจำนงทางการเมืองในทางนโยบายของไทยที่จะเข้าเป็นภาคีพิธีสารดังกล่าว ยังมีขั้นตอน การแสดงเจตนาให้มีผลผูกพัน ดังนั้น คณะรัฐมนตรีจึงสามารถพิจารณาอนุมัติการลงนาม ร่างพิธีสาร ๒๒ โดยไม่ต้องเสนอสภานิติบัญญัติแห่งชาติเพื่อให้ความเห็นชอบ อย่างไรก็ตาม ในขั้นการให้สัตยาบันร่างพิธีสาร ๒๒ ซึ่งเป็นการแสดงเจตนาเพื่อให้มีผลผูกพัน คณะรัฐมนตรีจะต้อง เสนอร่างพิธีสารดังกล่าวเพื่อขอความเห็นชอบของสภานิติบัญญัติแห่งชาติต่อไป

จึงเรียนมาเพื่อโปรดดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายดิศทัต ोตระกิตย์)

รองเลขาธิการฯ รักษาการแทน

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักกฎหมายต่างประเทศ

โทร. ๐ ๒๒๘๐ ๗๙๐๐ ต่อ ๒๒๐๖ (นางสาวอิงอรฯ)

โทรสาร ๐ ๒๒๘๒ ๕๘๕๗

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th