

ด่วนที่สุด
ที่ อส ๐๐๐๔/๒๖๑๔



สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี	สอค 4/526
รับที่ 3530	98 1พ 58
วันที่ 8.11.๕8	9.45

สำนักงานอัยการสูงสุด
อาคารราชบุรีดิเรกฤทธิ์
ศูนย์ราชการเฉลิมพระเกียรติฯ
ถนนแจ้งวัฒนะ แขวงทุ่งสองห้อง
เขตหลักสี่ กรุงเทพฯ ๑๐๒๑๐

18 ก.พ. 2558
จัดเข้าวาระ.....

๑๗ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๘

เรื่อง การเสนอร่างความตกลงเพื่อการส่งเสริมและคุ้มครองการลงทุนระหว่างรัฐบาล
แห่งราชอาณาจักรไทยกับรัฐบาลแห่งสหรัฐอเมริกาเพื่อลงนามและดำเนินการให้มีผล
ใช้บังคับ

ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อ พิจารณาเพิ่มเติม
เรื่องที่ ๑๙

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๖/๔๙๑๑ ลงวันที่ ๑๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๘

ตามหนังสือที่อ้างถึง แจ้งว่า กระทรวงการต่างประเทศได้เสนอร่างความตกลงเพื่อการ
ส่งเสริมและคุ้มครองการลงทุนระหว่างรัฐบาลแห่งราชอาณาจักรไทยกับรัฐบาลแห่งสหรัฐอเมริกา
เพื่อลงนามและดำเนินการให้มีผลใช้บังคับ สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีจึงขอให้สำนักงาน
อัยการสูงสุดเสนอความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้อง เพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรี
ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

สำนักงานอัยการสูงสุดได้พิจารณาแล้ว ไม่มีข้อขัดข้องกับการลงนามในความตกลง
เพื่อการส่งเสริมและคุ้มครองการลงทุนระหว่างรัฐบาลแห่งราชอาณาจักรไทยกับรัฐบาลแห่ง
สหรัฐอเมริกา ดังกล่าว โดยขอเรียนข้อสังเกตเกี่ยวกับสาระของร่างความตกลงดังกล่าว
เพื่อประกอบการพิจารณาดำเนินการของหน่วยงานที่เกี่ยวข้องต่อไป ดังนี้

๑) ร่าง Article ๑ b) กำหนดให้ความคุ้มครองการลงทุนตามความตกลงนี้รวมถึง
หุ้น หลักทรัพย์ หุ้นกู้ของบริษัท และการมีส่วนร่วมในบริษัทฯ โดยมีได้จำกัดเกี่ยวกับจำนวนหุ้นหรืออำนาจ
ในการจัดการ (control) หรือระยะเวลาในการถือครองหุ้นของผู้ถือหุ้นในบริษัท ซึ่งอาจทำให้มีข้อพิพาท
เกิดขึ้นได้ง่ายระหว่างรัฐกับผู้ลงทุน ในกรณีมีข้อพิพาทจากข้อบทดังกล่าว กระทรวงการต่างประเทศ

อาจจะต้อง...

อาจจะต้องพิจารณาร่วมกับรัฐคู่ภาคี โดยช่องทางของคณะกรรมการร่วมด้านการลงทุน (Joint Committee on Investment) ที่จะจัดตั้งขึ้นตาม Article ๑๔ กำหนดขอบเขตการคุ้มครองการลงทุนในหุ้นหรือหลักทรัพย์ตามความตกลงนี้เพื่อให้ชัดเจนและเป็นไปตามวัตถุประสงค์ของความตกลงในการคุ้มครองเฉพาะการลงทุนทางตรง (foreign direct investment) ตลอดจนผลประโยชน์ของรัฐบาลไทยต่อไปด้วย

๒. ร่าง Article ๑๐ (การระงับข้อพิพาทระหว่างผู้ลงทุนกับภาคีคู่สัญญา) ในวรรคสอง b) i ให้สิทธินักลงทุนในการยื่นข้อพิพาทต่อคณะอนุญาโตตุลาการโดยศูนย์ระหว่างประเทศเพื่อการระงับข้อพิพาทการลงทุน ซึ่งจัดตั้งภายใต้อนุสัญญาว่าด้วยการระงับข้อพิพาทการลงทุนระหว่างรัฐกับคนชาติของรัฐอื่น (ICSID) หรือยื่นข้อพิพาทต่อคณะอนุญาโตตุลาการเฉพาะกิจของศูนย์ (Additional Facility of the Centre) หากว่าหนึ่งในภาคีคู่สัญญาเป็นสมาชิกอนุสัญญาดังกล่าว ตามวรรคสอง b) ii เนื่องจากในขณะนี้ประเทศสหรัฐอเมริกาหรับเอมิเรตส์เป็นภาคีในอนุสัญญาดังกล่าวแล้ว แต่ประเทศไทยยังมิได้เข้าเป็นภาคี ดังนั้น ในขั้นนี้กระทรวงการต่างประเทศอาจพิจารณาทำความเข้าใจกับรัฐภาคีหรือนักลงทุนของรัฐคู่ภาคีว่า ยังไม่อาจนำกระบวนการระงับข้อพิพาทดังกล่าวมาใช้ได้ รวมถึงคณะอนุญาโตตุลาการเฉพาะกิจของศูนย์ จนกว่าประเทศไทยจะเป็นภาคีในอนุสัญญา (Contracting States) แม้ว่าในร่างความตกลงจะมีได้กำหนดเงื่อนไขในข้อบทโดยชัดเจนว่าการยื่นข้อพิพาทต่อคณะอนุญาโตตุลาการภายใต้ ICSID ดังกล่าว จะมีผลเมื่อประเทศไทยเป็นภาคีในอนุสัญญาแล้วก็ตาม

จึงเรียนมาเพื่อทราบ

ขอแสดงความนับถือ



(นายวีรพล ปานะบุตร)

รองอัยการสูงสุด ปฏิบัติราชการแทน

อัยการสูงสุด

สำนักงานที่ปรึกษาากฎหมาย

โทร. ๐ ๒๑๔๒ ๑๔๕๐

โทรสาร ๐ ๒๑๔๓ ๙๔๔๕

e-mail : csel@ago.go.th