

พ 3

ด่วนที่สุด

ที่ นร ๐๙๑๒/ผส



ลวต. ๒๔.๑

๓๐ ส.ค. ๕๕

๒๐. 4๐๐.

สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี
วันที่ 30 ส.ค. ๕๕
วันที่ 30 มี.ค. 2558 บ. 3๐

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร

กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

๓๐ มีนาคม ๒๕๕๘

เรื่อง รายงานผลการเจรจาการบินระหว่างไทย - คูเวต

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อ พิจารณา
เรื่องที่ ๓

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๖/๙๔๒๐

ลงวันที่ ๑๙ มีนาคม ๒๕๕๘

31 มี.ค. 2558

จัดเข้าวาระ

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีขอให้สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาให้ความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรีโดยด่วนกรณีรายงานผลการเจรจาการบินระหว่างไทย - คูเวต ที่กระทรวงคมนาคมเสนอ ความละเอียดทราบแล้ว นั้น

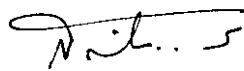
สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้พิจารณาเรื่องดังกล่าว ประกอบกับมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ และหลักเกณฑ์การพิจารณาความหมายและองค์ประกอบของคำว่าหนังสือสัญญาตามคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญที่ ๖-๗/๒๕๕๑ แล้ว เห็นว่า บันทึกความเข้าใจลับ (Confidential Memorandum of Understanding) เป็นเอกสารบันทึกผลการหารือระหว่างคณะผู้แทนรัฐบาลไทยและคณะผู้แทนรัฐบาลคูเวตในการแก้ไขความตกลงว่าด้วยบริการเดินอากาศระหว่างรัฐบาลแห่งราชอาณาจักรไทยกับรัฐบาลแห่งรัฐคูเวต ที่ทำขึ้นเมื่อวันที่ ๒๗ เมษายน ๒๕๑๙ ในเรื่องจำกัดความ การกำหนดสายการบิน การยอมรับใบอนุญาตและใบสำคัญ และการรักษาความปลอดภัยการบิน รวมทั้งเป็นการแก้ไขสิทธิความจุความถี่ สิทธิรับขนการจราจร เส้นทางบิน และการทำการบินโดยใช้ชื่อเที่ยวบินร่วมกัน ซึ่งการแก้ไขดังกล่าวจะมีผลใช้บังคับเมื่อได้มีการแลกเปลี่ยนหนังสือทางการทูตระหว่างกัน (ข้อ ๖ ของบันทึกความเข้าใจลับ) ดังนั้น บันทึกความเข้าใจลับจึงเป็นเพียงเอกสารที่แสดงความเข้าใจร่วมกันระหว่างไทยและคูเวตในการปรับปรุงสิทธิการบินโดยไม่ได้ก่อให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ กรณีจึงไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ

อนึ่ง เนื่องจากสำนักงานฯ ไม่ได้รับหนังสือแลกเปลี่ยนทางการทูตระหว่างไทยและคูเวตมาประกอบการพิจารณา ในขั้นนี้ สำนักงานฯ จึงมีความเห็นว่า หากหนังสือแลกเปลี่ยนทางการทูตที่จะได้จัดทำขึ้นมีสาระเป็นการแก้ไขความตกลงว่าด้วยบริการเดินอากาศฯ และการปรับปรุงสิทธิการบินที่ได้มีการหารือกันตามบันทึกความเข้าใจลับ ก็จะทำให้เกิดสิทธิและหน้าที่ที่ต้องปฏิบัติระหว่างกัน ประกอบกับการทำหนังสือแลกเปลี่ยนทางการทูตเป็นการดำเนินการตามความตกลงว่าด้วยบริการเดินอากาศฯ และบันทึกความเข้าใจลับเพื่อให้การแก้ไขปรับปรุงสิทธิการบินมีผลใช้บังคับ ซึ่งแสดงถึงเจตนาของคู่ภาคีที่จะก่อให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกัน

ตามกฎหมายระหว่างประเทศ หนังสือแลกเปลี่ยนทางการทูตจึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ แต่โดยที่เนื้อหาของหนังสือดังกล่าวเป็นเพียงความตกลงเกี่ยวกับการปรับปรุงสิทธิการบินเพื่อให้สายการบินของไทยและคูเวตมีความยืดหยุ่นในการวางแผนการให้บริการและเพิ่มบริการการบินระหว่างกันให้มากขึ้น จึงไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาที่กระทบต่อความมั่นคงทางเศรษฐกิจหรือสังคมของประเทศอย่างกว้างขวางตามที่มีการกำหนดขอบเขตและความหมายไว้ในมาตรา ๒๓ วรรคสาม ของรัฐธรรมนูญฯ อีกทั้งไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาประเภทอื่นตามมาตรา ๒๓ วรรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ กรณีจึงไม่ต้องได้รับความเห็นชอบจากสภานิติบัญญัติแห่งชาติ

จึงเรียนมาเพื่อโปรดดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายดิศทัต ໐໑໒໓໔໕)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักกฎหมายต่างประเทศ

โทร. ๐ ๒๒๘๐ ๗๙๐๐ ต่อ ๒๔๑๐ (นางสาวอิงอรฯ)

โทรสาร ๐ ๒๒๘๒ ๕๘๕๗

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th