

ด่วนที่สุด
ที่ นร ๐๙๑๒/๑๕๑



สวค. 3/129.3
วันที่ ๑๕.๑.๕๘
เวลา ๑๐.๔๕ น.

สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี
วันที่ ๕ 11382 สด.
1 - ม.ย. 2558/๐๓๘
วันที่ เวลา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร
กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

๒๕ พฤษภาคม ๒๕๕๘

เรื่อง ความตกลงรับความช่วยเหลือแบบให้เปล่าจากธนาคารพัฒนาเอเชีย โครงการ Community-Based
Flood Risk Management and Disaster Response in the Chao Phraya Basin

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๖/๑๖๔๘๐
ลงวันที่ ๑๘ พฤษภาคม ๒๕๕๘

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีขอให้สำนักงานคณะกรรมการ
กฤษฎีกาให้ความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรีโดยด่วน
กรณีความตกลงรับความช่วยเหลือแบบให้เปล่าจากธนาคารพัฒนาเอเชียโครงการ Community-Based
Flood Risk Management and Disaster Response in the Chao Phraya Basin
ที่กระทรวงการคลังเสนอ ความละเอียดทราบแล้ว นั้น

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้พิจารณาเรื่องดังกล่าว ประกอบกับมาตรา ๒๓
ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ และหลักเกณฑ์การพิจารณา
ความหมายและองค์ประกอบของคำว่าหนังสือสัญญาตามคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญ
ที่ ๖-๗/๒๕๕๑ แล้ว เห็นว่า หนังสือความตกลงรับความช่วยเหลือแบบให้เปล่าจากธนาคารพัฒนาเอเชีย
เป็นการจัดทำความตกลงระหว่างกระทรวงการคลังในฐานะผู้แทนรัฐบาลไทย กับธนาคารพัฒนาเอเชีย
ซึ่งเป็นองค์การระหว่างประเทศ มีสาระเป็นการให้เงินช่วยเหลือแบบให้เปล่าแก่ประเทศไทย
โดยธนาคารพัฒนาเอเชีย เพื่อดำเนินโครงการ Community-Based Flood Risk Management and
Disaster Response in the Chao Phraya Basin โดยมีการกำหนดสิทธิและหน้าที่ของภาคีทั้งสองฝ่าย
กล่าวคือ ประเทศไทยต้องดำเนินโครงการฯ ตามหลักเกณฑ์และเงื่อนไขที่กำหนดในหนังสือความตกลงฯ
ธนาคารพัฒนาเอเชียต้องโอนเงินสนับสนุนการดำเนินโครงการฯ ให้แก่ประเทศไทย และมีข้อกำหนด
ในเรื่องต่าง ๆ เช่น การจัดซื้อสินค้า การจัดจ้างบริการ การระงับข้อพิพาทโดยอนุญาโตตุลาการ
แสดงถึงความมุ่งหมายให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ
จึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ แต่โดยที่เนื้อหาของหนังสือ
ความตกลงฯ เป็นการดำเนินโครงการเพื่อจัดทำแผนการบริหารจัดการความเสี่ยงด้านอุทกภัย

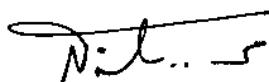
ในพื้นที่ชุมชน และส่งเสริมด้านการป้องกันการเกิดอุทกภัยโดยเน้นการพัฒนาโครงสร้างพื้นฐานขนาดเล็กในชุมชน การมีส่วนร่วมของหน่วยงานราชการและประชาชนในพื้นที่เพื่อกำหนดความเสี่ยง จัดทำแผนปฏิบัติการและมาตรการการลดความเสี่ยง รวมถึงการวิเคราะห์รูปแบบความเสี่ยงและความรุนแรงที่เกิดจากอุทกภัยในชุมชนนาร่อง ๕ พื้นที่ โดยไม่มีเนื้อหาเปลี่ยนแปลงอาณาเขตไทย หรือเขตพื้นที่นอกอาณาเขตซึ่งประเทศไทยมีสิทธิอธิปไตยหรือมีเขตอำนาจตามหนังสือสัญญา หรือตามกฎหมายระหว่างประเทศ หรือจะต้องออกพระราชบัญญัติเพื่อให้การเป็นไปตามหนังสือสัญญา หรือกระทบต่อความมั่นคงทางเศรษฐกิจหรือสังคมของประเทศอย่างกว้างขวาง กรณีจึงไม่เข้าลักษณะ เป็นหนังสือสัญญาที่ต้องได้รับความเห็นชอบของสภานิติบัญญัติแห่งชาติ ตามมาตรา ๒๓ วรรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ

สำหรับการขออนุมัติใช้วิธีอนุญาโตตุลาการในการระงับข้อพิพาทในหนังสือ ความตกลงรับความช่วยเหลือฯ นั้น เห็นว่า มิใช่การขอยกเว้นมติคณะรัฐมนตรีเมื่อวันที่ ๒๘ กรกฎาคม ๒๕๕๒ เนื่องจากหนังสือความตกลงรับความช่วยเหลือดังกล่าวทำขึ้นระหว่างรัฐ กับองค์การระหว่างประเทศ มิใช่ระหว่างรัฐกับองค์กรเอกชน แต่โดยที่ข้อสัญญาอนุญาโตตุลาการ เป็นประเด็นสำคัญซึ่งคณะรัฐมนตรีควรพิจารณาว่า สมควรจะให้มีการกำหนดไว้ในหนังสือความตกลง รับความช่วยเหลือฯ หรือไม่ โดยสำนักงานฯ มีความเห็นว่า กรณีเป็นเรื่องที่มีความจำเป็นและ เป็นข้อเรียกร้องของคู่สัญญาอีกฝ่ายที่มีอาจหลีกเลี่ยงได้ คณะรัฐมนตรีจึงอาจพิจารณาอนุมัติ ให้ใช้ข้อสัญญาอนุญาโตตุลาการดังกล่าวได้

อนึ่ง เนื่องจากผู้ลงนามในหนังสือความตกลงรับความช่วยเหลือมิใช่นายกรัฐมนตรี หรือรัฐมนตรีว่าการกระทรวงการต่างประเทศ จึงเห็นสมควรมอบหมายให้กระทรวงการต่างประเทศ ทำหนังสือมอบอำนาจเต็ม (Full powers) ให้รองปลัดกระทรวงการคลังเป็นผู้ลงนามในหนังสือ ความตกลงรับความช่วยเหลือดังกล่าว

จึงเรียนมาเพื่อโปรดดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายดิสทัต โหตระกิตย์)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักกฎหมายต่างประเทศ

โทร. ๐ ๒๒๘๐ ๗๙๐๐ ต่อ ๒๔๑๐ (นางสาวฉันทพิมพ์)

โทรสาร ๐ ๒๒๘๒ ๕๘๕๗

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th