

ด่วนที่สุด

ที่ นร ๐๕๑๒/๒๕๕๘



วันที่รับเรื่อง	17/5/
รับที่	17/5/
รับที่	17/5/
รับที่	17/5/

ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อ พิจารณา เรื่องที่

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร
กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

๒๕ มิถุนายน ๒๕๕๘

จัดเข้าวาระ 30 ส.ย. 2558

เรื่อง การจัดทำความตกลงว่าด้วยความร่วมมือระหว่างสถาบันด้านพิพิธภัณฑ์ศึกษาและการออกแบบ
นิทรรศการระหว่างกระทรวงวัฒนธรรมแห่งราชอาณาจักรไทยและกระทรวงวัฒนธรรมแห่ง
สาธารณรัฐเปรู และความตกลงระหว่างรัฐบาลแห่งราชอาณาจักรไทยและรัฐบาลแห่งสาธารณรัฐ
เปรู ว่าด้วยความร่วมมือในด้านการคุ้มครอง การอนุรักษ์ การติดตามคืนและการส่งคืน
ซึ่งทรัพย์สินทางวัฒนธรรม โบราณคดี ศิลปะ และประวัติศาสตร์ ที่ถูกปล้น โจรกรรม ส่งออก หรือ
ถ่ายโอนโดยมิชอบด้วยกฎหมาย

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๖/๒๕๕๗
ลงวันที่ ๒๓ มิถุนายน ๒๕๕๘

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีขอให้สำนักงานคณะกรรมการ
กฤษฎีกาให้ความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรีโดยด่วน
กรณีการจัดทำความตกลงว่าด้วยความร่วมมือระหว่างสถาบันด้านพิพิธภัณฑ์ศึกษาและการออกแบบ
นิทรรศการระหว่างกระทรวงวัฒนธรรมแห่งราชอาณาจักรไทยและกระทรวงวัฒนธรรมแห่งสาธารณรัฐ
เปรู และความตกลงระหว่างรัฐบาลแห่งราชอาณาจักรไทยและรัฐบาลแห่งสาธารณรัฐเปรู ว่าด้วย
ความร่วมมือในด้านการคุ้มครอง การอนุรักษ์ การติดตามคืนและการส่งคืน ซึ่งทรัพย์สินทางวัฒนธรรม
โบราณคดี ศิลปะ และประวัติศาสตร์ ที่ถูกปล้น โจรกรรม ส่งออก หรือถ่ายโอนโดยมิชอบด้วยกฎหมาย
ที่กระทรวงวัฒนธรรมเสนอ ความละเอียดทราบแล้ว นั้น

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้พิจารณาเรื่องดังกล่าว ประกอบกับมาตรา ๒๓
ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ และหลักเกณฑ์การพิจารณา
ความหมายและองค์ประกอบของคำว่าหนังสือสัญญาตามคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญ ที่ ๖-๗/๒๕๕๑
แล้ว เห็นว่า ความตกลงฯ ทั้งสองฉบับมีสาระสำคัญ ดังนี้

(๑) ความตกลงว่าด้วยความร่วมมือระหว่างสถาบันด้านพิพิธภัณฑ์ศึกษาและการ
ออกแบบนิทรรศการระหว่างกระทรวงวัฒนธรรมแห่งราชอาณาจักรไทยและกระทรวงวัฒนธรรมแห่ง
สาธารณรัฐเปรู เป็นการจัดทำขึ้นระหว่างกระทรวงวัฒนธรรมแห่งราชอาณาจักรไทย และกระทรวง
วัฒนธรรมแห่งสาธารณรัฐเปรู มีสาระสำคัญเป็นการส่งเสริมความร่วมมือระหว่างกันเกี่ยวกับมรดก

วัฒนธรรมของประเทศภาคีทั้งสองในด้านพิพิธภัณฑ์ศึกษาและการออกแบบนิทรรศการและสาขาอื่น ๆ ที่เกี่ยวข้อง โดยการแลกเปลี่ยนวัฒนธรรม ข้อเสนอแนะ และความรู้ที่เกี่ยวข้อง โดยข้อ ๖ ของความตกลงฯ กำหนดให้ความตกลงฉบับนี้ไม่ก่อให้เกิดพันธกรณีและความรับผิดชอบตามกฎหมายระหว่างประเทศ แผนกคดีเมืองสำหรับรัฐภาคี โดยมีได้ใช้ถ้อยคำที่มุ่งหมายให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ กรณีจึงไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ

(๒) ความตกลงระหว่างรัฐบาลแห่งราชอาณาจักรไทยและรัฐบาลแห่งสาธารณรัฐเปรู ว่าด้วยความร่วมมือในด้านการคุ้มครอง การอนุรักษ์ การติดตามคืนและการส่งคืน ซึ่งทรัพย์สินทางวัฒนธรรม โบราณคดี ศิลปะ และประวัติศาสตร์ ที่ถูกปล้น โจรกรรม ส่งออก หรือถ่ายโอนโดยมิชอบด้วยกฎหมาย เป็นการจัดทำขึ้นระหว่างราชอาณาจักรไทยและสาธารณรัฐเปรู มีสาระสำคัญเป็นการกำหนดให้ภาคีแต่ละฝ่ายห้ามและป้องกันการนำเข้าในอาณาเขตของตนซึ่งทรัพย์สินทางวัฒนธรรมฯ ด้วยวิธีการที่เหมาะสมทั้งปวง รวมทั้งกำหนดให้ภาคีแต่ละฝ่ายจัดให้มีการคุ้มครองมรดกทางวัฒนธรรมอย่างเพียงพอภายในอาณาเขตของตน โดยมีบทบัญญัติกำหนดสิทธิและหน้าที่ให้รัฐภาคีทั้งสองฝ่ายต้องปฏิบัติ และใช้ถ้อยคำมีลักษณะบังคับ แสดงถึงเจตนาที่จะก่อให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ กรณีจึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ แต่โดยที่เนื้อหาของความตกลงฯ เป็นเพียงการกำหนดแนวทางการดำเนินความร่วมมือระหว่างกันในด้านการคุ้มครอง การอนุรักษ์ การติดตามคืนและการส่งคืน ซึ่งทรัพย์สินทางวัฒนธรรมฯ ของรัฐภาคีทั้งสองฝ่าย ซึ่งการดำเนินการดังกล่าวข้างต้นสามารถกระทำได้โดยไม่ต้องออกพระราชบัญญัติเพื่อให้การเป็นไปตามหนังสือสัญญา อีกทั้งไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาประเภทอื่นตามมาตรา ๒๓ วรรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ กรณีจึงไม่ต้องได้รับความเห็นชอบจากสภานิติบัญญัติแห่งชาติ

จึงเรียนมาเพื่อโปรดดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายดิศทัต ใตระกิตย)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักกฎหมายต่างประเทศ

โทร. ๐ ๒๒๘๐ ๗๔๐๐-๔ ต่อ ๒๓๐๒ (นางสาววาริรัตน์ฯ)

โทรสาร ๐ ๒๒๘๑ ๐๒๘๗

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th