



ด่วนที่สุด

ที่ นร ๐๕๑๒/๒๖๒

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร
กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

๒๐ กรกฎาคม ๒๕๕๘

เรื่อง การลงนามในร่างความตกลงในการจัดตั้งธนาคารเพื่อการลงทุนในโครงสร้างพื้นฐานเอเชีย

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อ พิจารณา
เรื่องที่ ๑๐

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๓/ว(ล) ๒๓๓๗๘

ลงวันที่ ๗ กรกฎาคม ๒๕๕๘

21 ก.ก. 2558

จัดเข้าวาระ.....

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีขอให้สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาให้ความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรีภายในวันที่ ๒๐ กรกฎาคม ๒๕๕๘ กรณีการลงนามในร่างความตกลงในการจัดตั้งธนาคารเพื่อการลงทุนในโครงสร้างพื้นฐานเอเชีย ที่กระทรวงการคลังเสนอ ความละเอียดทราบแล้ว นั้น

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้พิจารณาเรื่องดังกล่าว ประกอบกับมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ และหลักเกณฑ์การพิจารณาความหมายและองค์ประกอบของคำว่าหนังสือสัญญาตามคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญ ที่ ๖-๗/๒๕๕๑ แล้ว เห็นว่า ร่างความตกลงฯ มีสาระสำคัญเป็นการจัดตั้งธนาคารเพื่อการลงทุนในโครงสร้างพื้นฐานเอเชีย โดยมีวัตถุประสงค์เพื่อส่งเสริมพัฒนาการทางเศรษฐกิจและส่งเสริมความร่วมมือภายในภูมิภาคเอเชีย ซึ่งร่างความตกลงดังกล่าวได้กำหนดอำนาจหน้าที่ของธนาคารฯ (ร่างข้อ ๒) การลงทุนและชำระค่าหุ้นเพื่อเป็นเงินทุนของธนาคารฯ (ร่างข้อ ๕ และร่างข้อ ๖) การให้ความช่วยเหลือทางการเงินและทางวิชาการแก่ประเทศสมาชิก (ร่างข้อ ๑๑ และร่างข้อ ๑๕) รวมทั้งการให้สถานะเป็นนิติบุคคลแก่ธนาคารฯ การให้เอกสิทธิ์และความคุ้มกันแก่ธนาคารฯ เจ้าหน้าที่และลูกจ้างของธนาคารฯ ตลอดจนการยกเว้นภาษีอากรแก่ธนาคารฯ (ร่างข้อ ๔๔ ถึงร่างข้อ ๕๑) การระงับข้อพิพาทโดยอนุญาโตตุลาการ (ร่างข้อ ๕๕) อันเป็นการกำหนดสิทธิและหน้าที่ของประเทศที่เป็นสมาชิกของธนาคารฯ ต้องปฏิบัติและใช้ถ้อยคำในลักษณะบังคับ แสดงถึงเจตนาที่จะก่อให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกัน

ตามกฎหมายระหว่างประเทศ จึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ และโดยที่ในการปฏิบัติตามหนังสือสัญญาดังกล่าวจะต้องมีการออกกฎหมายเพื่อกำหนดสถานะทางกฎหมายแก่ธนาคารฯ รวมทั้งการให้เอกสิทธิ์และความคุ้มกันแก่ธนาคารฯ และบุคลากรของธนาคารฯ กรณีจึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาที่ต้องออกพระราชบัญญัติเพื่อให้การเป็นไปตามหนังสือสัญญา ซึ่งจะต้องได้รับความเห็นชอบของสภานิติบัญญัติแห่งชาติตามมาตรา ๒๓ วรรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ

อนึ่ง โดยที่การลงนามในร่างความตกลงฯ เป็นเพียงการแสดงเจตจำนงทางการเมือง ในทางนโยบายของไทยที่จะเข้าร่วมเป็นภาคีความตกลงดังกล่าว ยังมีขั้นตอนการแสดงเจตนาให้มีผลผูกพัน ดังนั้น คณะรัฐมนตรีจึงสามารถพิจารณาอนุมัติการลงนามในร่างความตกลงฯ โดยไม่ต้องเสนอสภานิติบัญญัติแห่งชาติเพื่อให้ความเห็นชอบ อย่างไรก็ตาม ในขั้นการให้สัตยาบันร่างความตกลงฯ ซึ่งเป็นการแสดงเจตนาเพื่อให้มีผลผูกพัน คณะรัฐมนตรีจะต้องเสนอร่างความตกลงฯ เพื่อขอความเห็นชอบของสภานิติบัญญัติแห่งชาติต่อไป

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณาดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายคิสหัต โหดระกิตย)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักกฎหมายต่างประเทศ

โทร. ๐ ๒๒๘๐ ๗๙๐๐-๙ ต่อ ๒๓๐๒ (นางสาววาริรัตน์ฯ)

โทรสาร ๐ ๒๒๘๑ ๐๒๘๗

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th