

พจ 1

ด่วนที่สุด

ที่ นร ๐๙๑๒/ ๖๙๙



สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี
รับที่ 10575
วันที่ 18 ส.ค. 2558 เวลา ๑๐.15

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร
กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

๑๗ สิงหาคม ๒๕๕๘

จัดเข้าวาระ... 18 ส.ค. 2558

เรื่อง การเข้าเป็นสมาชิกผู้ก่อตั้งของประเทศไทยในธนาคารเพื่อการลงทุนในโครงสร้างพื้นฐานเอเชีย

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อ พิจารณา
เรื่องที่

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๖/๒๘๑๓๑
ลงวันที่ ๑๔ สิงหาคม ๒๕๕๘

สิ่งที่ส่งมาด้วย สำเนาหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๙๐๒/๒๖๒
ลงวันที่ ๒๐ กรกฎาคม ๒๕๕๘

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีขอให้สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาให้ความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรีโดยด่วนกรณีการเข้าเป็นสมาชิกผู้ก่อตั้งของประเทศไทยในธนาคารเพื่อการลงทุนในโครงสร้างพื้นฐานเอเชียที่กระทรวงการคลังเสนอ ความละเอียดทราบแล้ว นั้น

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้พิจารณาเรื่องดังกล่าว ประกอบกับมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ และหลักเกณฑ์การพิจารณาความหมายและองค์ประกอบของคำว่าหนังสือสัญญาตามคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญที่ ๖-๗/๒๕๕๑ แล้ว เห็นว่า สำนักงานฯ ได้เคยให้ความเห็นปรากฏตามสิ่งที่ส่งมาด้วย สรุปได้ว่าร่างความตกลงในการจัดตั้งธนาคารเพื่อการลงทุนในโครงสร้างพื้นฐานเอเชีย มีสาระสำคัญเป็นการจัดตั้งธนาคารเพื่อการลงทุนในโครงสร้างพื้นฐานเอเชียส่งเสริมพัฒนาการทางเศรษฐกิจและส่งเสริมความร่วมมือในโครงสร้างพื้นฐานเอเชีย โดยมีข้อกำหนดเกี่ยวกับอำนาจหน้าที่ของธนาคารฯ (ร่างข้อ ๒) การลงทุนและชำระค่าหุ้นเพื่อเป็นเงินทุนของธนาคารฯ (ร่างข้อ ๕ และร่างข้อ ๖) การให้ความช่วยเหลือทางการเงินและทางวิชาการแก่ประเทศสมาชิก (ร่างข้อ ๑๑ และร่างข้อ ๑๕) การให้สถานะเป็นนิติบุคคลแก่ธนาคารฯ การให้เอกสิทธิ์และความคุ้มกันแก่ธนาคารฯ เจ้าหน้าที่และลูกจ้างของธนาคารฯ ตลอดจนการยกเว้นภาษีอากรแก่ธนาคารฯ (ร่างข้อ ๔๔ ถึงร่างข้อ ๕๑) การระงับข้อพิพาทโดยอนุญาโตตุลาการ (ร่างข้อ ๕๕) อันเป็นการกำหนดสิทธิและหน้าที่ของประเทศที่เป็นสมาชิกของธนาคารฯ ต้องปฏิบัติและใช้ถ้อยคำในลักษณะบังคับ แสดงถึงเจตนาที่จะก่อให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ จึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ และโดยที่ในการปฏิบัติตามหนังสือสัญญาดังกล่าวจะต้องมีการออกกฎหมายเพื่อกำหนดสถานะทางกฎหมายแก่ธนาคารฯ รวมทั้งการให้เอกสิทธิ์

และความคุ้มกันแก่นาการฯ และบุคลากรของธนาคารฯ กรณีจึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาที่ต้องออกพระราชบัญญัติเพื่อให้การเป็นไปตามหนังสือสัญญาซึ่งจะต้องได้รับความเห็นชอบของสภานิติบัญญัติแห่งชาติตามมาตรา ๒๓ วรรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ

สำหรับข้อเสนอของกระทรวงการคลังให้คณะรัฐมนตรีอนุมัติลงนามในร่างความตกลงฯ เห็นว่า โดยที่การขออนุมัติลงนามในร่างความตกลงฯ เป็นการแสดงเจตจำนงทางการเมืองในทางนโยบายของประเทศไทยที่จะเข้าเป็นภาคีความตกลงดังกล่าว มิใช่ขั้นตอนการแสดงเจตนาให้มีผลผูกพัน คณะรัฐมนตรีจึงสามารถพิจารณาอนุมัติการลงนามโดยยังไม่ต้องเสนอขอความเห็นชอบของสภานิติบัญญัติแห่งชาติ ส่วนข้อเสนอให้คณะรัฐมนตรีให้ความเห็นชอบหลักการของร่างพระราชบัญญัติให้อำนาจปฏิบัติการเกี่ยวกับธนาคารเพื่อการลงทุนในโครงสร้างพื้นฐานเอเชีย พ.ศ. นั้น เมื่อคณะรัฐมนตรีได้ให้ความเห็นชอบแล้วสำนักงานฯ จะได้ตรวจพิจารณาในรายละเอียดต่อไป อย่างไรก็ตาม ในขั้นการให้สัตยาบันร่างความตกลงฯ ซึ่งเป็นการแสดงเจตนาเพื่อให้มีผลผูกพัน คณะรัฐมนตรีจะต้องเสนอร่างความตกลงฯ และร่างพระราชบัญญัติฯ ต่อสภานิติบัญญัติแห่งชาติเพื่อให้ความเห็นชอบก่อน

ส่วนข้อเสนอให้คณะรัฐมนตรีอนุมัติงบประมาณสำหรับการลงเงินทุนในการจัดตั้งธนาคารฯ ตามสัดส่วนที่กระทรวงการคลังได้พิจารณาพบทวนนั้น เป็นเรื่องที่คณะรัฐมนตรีจะพิจารณาได้ตามความเหมาะสม และต้องปฏิบัติตามกฎหมายว่าด้วยวิธีการงบประมาณต่อไป สำหรับการชำระเงินงวดที่ ๑ และงวดที่ ๒ จะขออนุมัติให้เบิกจ่ายจากเงินงบประมาณประจำปีงบประมาณ พ.ศ. ๒๕๖๐ ในกรณีที่ไม่สามารถเบิกจ่ายจากเงินงบประมาณรายจ่ายประจำปีงบประมาณ พ.ศ. ๒๕๕๙ ได้ทัน สำนักงานฯ ไม่มีข้อขัดข้อง

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณาดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายดิสทัต โหตระกิตย์)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักกฎหมายต่างประเทศ

โทร. ๐ ๒๒๘๐ ๗๙๐๐ ต่อ ๒๒๐๕ (นางสาวปิยวรรณฯ)

โทรสาร ๐ ๒๒๘๒ ๕๘๕๗

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th