



สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

รหัสเรื่อง ส17088

276.1

รับที่ ๑18560/58

มาจก

วันที่ 23 ก.ค. 59

วันที่ 23 ก.ย. 58 เวลา 10.58

เวลา 11.15 น.

ที่ ศย ๐๑๔/ ๕๕๑๐๙

สำนักงานศาลยุติธรรม

ถนนรัชดาภิเษก เขตจตุจักร

กทม. ๑๐๙๐๐

๒๗๖.1
วันที่ 23 ก.ค. 59
เวลา 11.06 น.

๒๒ กันยายน ๒๕๕๘

เรื่อง การให้ความเห็นเกี่ยวกับการอนุมัติใช้วิธีอนุญาตตุลาการเพื่อระงับข้อพิพาทในสัญญา Pipeline Crossing Agreement และสัญญาอื่น ๆ ที่เกี่ยวข้องหรือเกี่ยวเนื่องกับโครงการระบบเคเบิลใต้น้ำระหว่างประเทศ เพื่อรองรับการให้บริการอินเทอร์เน็ตระหว่างประเทศของบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน)

เรียน เลขาธิการสำนักคณะกรรมการรัฐมนตรี

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๖/ว(ล) ๓๑๔๔๙ ลงวันที่ ๑๔ กันยายน ๒๕๕๘

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักวิเคราะห์เรื่องเสนอคณะรัฐมนตรี ได้ให้เสนอความเห็นเกี่ยวกับการอนุมัติใช้วิธีอนุญาตตุลาการเพื่อระงับข้อพิพาทในสัญญา Pipeline Crossing Agreement และสัญญาอื่น ๆ ที่เกี่ยวข้องหรือเกี่ยวเนื่องกับโครงการระบบเคเบิลใต้น้ำระหว่างประเทศ เพื่อรองรับการให้บริการอินเทอร์เน็ตระหว่างประเทศของบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

คณะรักษาความสงบแห่งชาติได้ให้ความเห็นชอบในหลักการในการประชุมเมื่อวันที่ ๑๓ สิงหาคม ๒๕๕๗ แล้วว่าให้บริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) ใช้วิธีอนุญาตตุลาการในการระงับข้อพิพาทในสัญญาหลัก-๒ สัญญา ได้แก่ สัญญา Construction and Maintenance Agreement (สัญญา C&MA) ของบริษัทผู้ร่วมลงทุนก่อสร้างระบบเคเบิลใต้น้ำระหว่างประเทศ AAE-1 และสัญญา Supply Contract ระหว่างกลุ่มผู้ร่วมลงทุนระบบ AAE-1 กับบริษัทผู้รับเหมาก่อสร้างระบบ ได้แก่ บริษัท Tyco Electronics Subsea Communications และบริษัท NEC Corporation ส่วนสัญญา Pipeline Crossing Agreement ซึ่งเป็นสัญญาที่จัดทำขึ้นต่อเนื่องจากสัญญา C&MA และได้มีการกำหนดให้ใช้วิธีอนุญาตตุลาการในการระงับข้อพิพาท และสัญญาอื่น ๆ ที่เกี่ยวข้อง หรือเกี่ยวเนื่องกับโครงการระบบเคเบิลใต้น้ำระหว่างประเทศ เพื่อรองรับการให้บริการอินเทอร์เน็ตระหว่างประเทศของบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) นั้น บริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) ไม่ได้เสนอขออนุมัติให้ครอบคลุมกับสัญญาที่อาจเกิดขึ้นในอนาคตที่ต้องใช้วิธีอนุญาตตุลาการในการระงับข้อพิพาท

เนื่องจากสัญญา Pipeline Crossing Agreement เป็นสัญญาที่เกี่ยวข้องหรือเกี่ยวเนื่องกับสัญญาก่อสร้างและบำรุงรักษาระบบเคเบิลใต้น้ำระหว่างประเทศ และท่อส่งก๊าซปิโตรเลียมต่าง ๆ ที่มีอยู่เดิมในทะเล เพื่อเป็นข้อตกลงร่วมกันในกรณีที่เกิดความเสียหายระหว่างการติดตั้งระบบเคเบิลใต้น้ำระหว่างประเทศ AAE-1 ซึ่งจะต้องพาดผ่านสิ่งก่อสร้างในทะเลที่มีอยู่เดิม แม้ว่าในช่วงระหว่างการก่อสร้างทางฝ่ายผู้รับจ้างจะต้องเป็นผู้รับผิดชอบในกรณีที่เกิดความเสียหายระหว่างการติดตั้ง แต่ในทางปฏิบัติ สัญญาดังกล่าวจะเป็นการลงนามระหว่างเจ้าของโครงการเคเบิลใต้น้ำที่จะดำเนินการใหม่กับเจ้าของทรัพย์สินของระบบเคเบิลใต้น้ำระหว่างประเทศ หรือเจ้าของท่อส่งก๊าซปิโตรเลียม หรือเจ้าของพื้นที่...

พื้นที่แปลงสัมปทานที่เส้นเคเบิลจำเป็นต้องพาดผ่าน ซึ่งภาคีสมาชิกของกลุ่ม AAE-1 Consortium มีมติร่วมกันให้ผู้ลงทุนของแต่ละประเทศเป็นผู้รับผิดชอบลงนามในสัญญาที่เกี่ยวข้องในเขตน่านน้ำของประเทศนั้น ๆ เช่น การขออนุมัติจากรัฐบาล การขอใบอนุญาตในการก่อสร้าง เป็นต้น และในกรณีที่เกิดข้อพิพาทจนไม่สามารถหาข้อสรุปร่วมกันได้ กลุ่มภาคีสมาชิกผู้ลงทุนได้ตกลงร่วมกันใช้วิธีอนุญาโตตุลาการเพื่อระงับข้อพิพาทของพหุภาคีตามข้อตกลงดังกล่าว จะเห็นได้ว่า การใช้วิธีอนุญาโตตุลาการเพื่อระงับข้อพิพาทเป็นวิธีการปกติและเป็นมาตรฐานที่นำมาใช้ในการก่อสร้างและบำรุงรักษา และสัญญาจ้างก่อสร้างระบบเคเบิลใต้น้ำระหว่างประเทศที่เป็นพหุภาคีระหว่างประเทศซึ่งมีคู่สัญญาจำนวนมาก นอกจากนี้ การกำหนดให้ใช้วิธีการอนุญาโตตุลาการเพื่อระงับข้อพิพาทในสัญญา Pipeline Crossing Agreement ก็เป็นไปตามหลักเกณฑ์ของ UNCITRAL Arbitration Rules ซึ่งถือว่าเป็นกฎหมายแม่แบบเกี่ยวกับการใช้วิธีการอนุญาโตตุลาการเพื่อระงับข้อพิพาทอีกด้วย

ดังนั้น ถึงแม้ว่าคณะรักษาความสงบแห่งชาติจะได้ให้ความเห็นชอบให้บริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) ใช้วิธีอนุญาโตตุลาการในการระงับข้อพิพาทในสัญญาหลัก ๒ สัญญา ได้แก่ สัญญา Construction and Maintenance Agreement (สัญญา C&MA) และสัญญา Supply Contract ตามมติเมื่อวันที่ ๒๘ กรกฎาคม ๒๕๕๒ แล้วก็ตาม แต่เนื่องจากสัญญา Pipeline Crossing Agreement เป็นสัญญาที่จัดทำขึ้นต่อเนื่องจากสัญญา C&MA ซึ่งเป็นสัญญาหลัก แม้บริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) จะไม่ได้เสนอขออนุมัติให้ใช้วิธีอนุญาโตตุลาการในการระงับข้อพิพาทครอบคลุมกับสัญญาที่อาจเกิดขึ้นในอนาคต แต่การกำหนดให้ใช้วิธีการดังกล่าวในสัญญา Pipeline Crossing Agreement ก็ถือว่าเป็นวิธีการปกติและเป็นมาตรฐานที่นานาประเทศยอมรับในการระงับข้อพิพาทระหว่างประเทศที่รวดเร็ว เสียค่าใช้จ่ายไม่มาก เป็นธรรม และนำไปใช้ในการก่อสร้างและบำรุงรักษา อีกทั้งอาจจะเป็นการกำหนดไว้เพื่อให้สอดคล้องกับสัญญาหลักอีกด้วย ประกอบกับการใช้วิธีอนุญาโตตุลาการเป็นเพียงกลไกการระงับข้อพิพาทที่อาจเกิดขึ้นตามสัญญาเท่านั้น ส่วนความรับผิดชอบของคู่พิพาทแต่ละฝ่ายจะเป็นอย่างไร ย่อมขึ้นอยู่กับพฤติกรรมและข้อเท็จจริงที่เกิดขึ้นในการดำเนินการตามสัญญาแต่ละกรณีว่าจะทำให้คู่พิพาทฝ่ายนั้นต้องรับผิดชอบหรือไม่เพียงใด อย่างไรก็ตาม ข้อสัญญาอนุญาโตตุลาการที่กำหนดไว้ในสัญญา Pipeline Crossing Agreement กำหนดให้ทำการอนุญาโตตุลาการที่กรุงเจนีวา ประเทศสวิตเซอร์แลนด์ ใช้ภาษาอังกฤษและใช้กฎหมายอังกฤษและเวลส์ และใช้ภาษาต่างประเทศ ที่จะต้องเสียค่าใช้จ่ายและนักกฎหมายที่มีความเชี่ยวชาญในการดำเนินการ หากสามารถทำได้ควรใช้อนุญาโตตุลาการในประเทศไทยหรือประเทศใกล้เคียง

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ



(นายภัทรศักดิ์ วรรณแสง)

สำนักระงับข้อพิพาท

เลขาธิการสำนักงานศาลยุติธรรม

ศูนย์วิทยาการระงับข้อพิพาททางเลือก

โทร. ๐ ๒๕๕๑ ๒๒๙๘-๙ ต่อ ๑๕๑

โทรสาร ๐ ๒๕๑๒ ๘๔๓๕