

ด่วนที่สุด

ที่ นร ๐๙๑๒/๓๗๑



สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี
รับที่ 19785
วันที่ 6.7.63 เวลา 9.45

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร
กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

๒ ตุลาคม ๒๕๕๘

เรื่อง การปรับปรุงแก้ไขร่างความตกลง FATCA

ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อ พิจารณา
เรื่องที่ ๑๕

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

อ้างถึง (๑) หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๓/ว(ล) ๓๓๗๙๘
ลงวันที่ ๒๕ กันยายน ๒๕๕๘

(๒) หนังสือกระทรวงการคลัง ที่ กค ๑๐๐๖/๒๐๕๑๑ ลงวันที่ ๒๕ กันยายน ๒๕๕๘

สิ่งที่ส่งมาด้วย สำเนาหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๙๑๒/๒๖๓
ลงวันที่ ๑๓ พฤศจิกายน ๒๕๕๗

ตามหนังสือที่อ้างถึง (๑) สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีขอให้สำนักงาน
คณะกรรมการกฤษฎีกาให้ความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรี
โดยด่วน กรณีการปรับปรุงแก้ไขร่างความตกลง FATCA ที่กระทรวงการคลังเสนอ ความละเอียด
ทราบแล้ว นั้น

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้พิจารณาเรื่องดังกล่าวแล้ว มีความเห็น
ดังต่อไปนี้

๑. สำนักงานฯ ได้เคยเสนอความเห็นประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรี กรณี
การลงนามในร่างความตกลงเพื่อความร่วมมือด้านภาษีอากรระหว่างประเทศและปฏิบัติตาม FATCA
(สิ่งที่ส่งมาด้วย) สรุปได้ว่า ร่างความตกลงฯ จัดทำขึ้นระหว่างรัฐบาลแห่งราชอาณาจักรไทยและรัฐบาล
แห่งประเทศสหรัฐอเมริกา มีสาระสำคัญเป็นการกำหนดให้สถาบันการเงินของแต่ละฝ่ายจัดทำรายงาน
และแลกเปลี่ยนข้อมูลบัญชีทางการเงินระหว่างกันอันเป็นการกำหนดหน้าที่ให้ภาคีทั้งสองฝ่าย
ต้องปฏิบัติ โดยใช้ถ้อยคำในลักษณะบังคับแสดงถึงเจตนาที่มุ่งให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกัน
ตามกฎหมายระหว่างประเทศ จึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญ
แห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ และโดยที่การแลกเปลี่ยนข้อมูลบัญชี
ทางการเงินดังกล่าวต้องมีกฎหมายกำหนดให้สถาบันการเงินสามารถกระทำได้ กรณีจึงเข้าลักษณะ
เป็นหนังสือสัญญาที่ต้องออกพระราชบัญญัติเพื่อให้การเป็นไปตามหนังสือสัญญา ซึ่งจะต้อง
ได้รับความเห็นชอบของสภานิติบัญญัติแห่งชาติตามมาตรา ๒๓ วรรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ
ส่วนร่างบันทึกความเข้าใจประกอบการลงนามในความตกลงฯ เป็นเอกสารที่จัดทำขึ้น
เพื่อแสดงความเข้าใจร่วมกันของทั้งสองฝ่ายเกี่ยวกับรายละเอียดในการดำเนินการตามร่างความตกลงฯ

โดยมิได้ก่อให้เกิดผลผูกพันเพิ่มเติมขึ้น กรณีจึงไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ

๒. กระทรวงการคลังได้เสนอการปรับปรุงแก้ไขร่างความตกลงฯ รวม ๒ ประเด็น ได้แก่ (๑) การแก้ไขความในข้อ ๓ วรรค ๑๐ จาก “10. This Agreement shall terminate on September 30, 2015, ...” เป็น “10. This Agreement shall terminate 12 months following entry into force ...” โดยมีสาระสำคัญเป็นการขยายวันสิ้นสุดของความตกลงฯ เพื่อให้คู่ภาคีมีระยะเวลาในการเตรียมการเพื่อการแลกเปลี่ยนข้อมูลเพิ่มขึ้นซึ่งเป็นประโยชน์ต่อทั้งสองฝ่าย และ (๒) การแก้ไขชื่อร่างความตกลงฯ ภาษาไทย จาก “ความตกลงระหว่างรัฐบาลแห่งราชอาณาจักรไทยและรัฐบาลแห่งประเทศสหรัฐอเมริกาเพื่อความร่วมมือด้านภาษีอากรระหว่างประเทศและการดำเนินการตาม FATCA” เป็น “ความตกลงระหว่างรัฐบาลแห่งราชอาณาจักรไทยและรัฐบาลแห่งประเทศสหรัฐอเมริกาเพื่อความร่วมมือในการปรับปรุงการปฏิบัติตามการภาษีอากรระหว่างประเทศและการดำเนินการตาม FATCA” เพื่อให้สอดคล้องกับชื่อภาษาอังกฤษของร่างความตกลงฯ (รายละเอียดปรากฏตามหนังสือที่อ้างถึง (๒))

สำนักงานฯ ได้พิจารณาแล้ว เห็นว่า โดยที่การแก้ไขร่างข้อ ๓ วรรค ๑๐ ของร่างความตกลงฯ ทำให้ระยะเวลาในการปฏิบัติตามความตกลงฯ ขยายออกไปจากเดิมที่กำหนดไว้ในร่างความตกลงฯ ที่ได้รับความเห็นชอบของสภานิติบัญญัติแห่งชาติเมื่อวันที่ ๔ ธันวาคม ๒๕๕๗ ซึ่งเป็นการแก้ไขในสาระสำคัญ ดังนั้น เมื่อคณะรัฐมนตรีได้พิจารณาเห็นชอบร่างความตกลงฯ ที่มีการแก้ไขแล้ว ก็จะต้องเสนอร่างความตกลงดังกล่าวต่อสภานิติบัญญัติแห่งชาติเพื่อให้ความเห็นชอบตามมาตรา ๒๓ วรรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ ต่อไป สำหรับร่างบันทึกความเข้าใจประกอบการลงนามในความตกลงฯ เมื่อไม่เป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ และได้มีการแก้ไขปรับปรุงเนื้อหา กรณีจึงไม่ต้องเสนอขอความเห็นชอบต่อคณะรัฐมนตรีอีก

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณาดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายดิสทัต โทตระกิตย)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักกฎหมายต่างประเทศ

โทร. ๐ ๒๒๘๐ ๗๕๐๐ ต่อ ๒๒๐๕ (นางสาวปิยวรรณฯ)

โทรสาร ๐ ๒๒๘๒ ๕๘๕๗

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th