

ด่วนที่สุด
ที่ นร ๐๕๑๒/ท.พ.ร.



สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี
รับที่.....198๐9.....
วันที่.....13 ตุลาคม 2558.....

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร
กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อ พิจารณา
เรื่องที่

๑๓ ตุลาคม ๒๕๕๘

เรื่อง การยอมรับพิธีสารแก้ไขความตกลงทริปส์ด้านสาธารณสุขของไทย

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

13 ต.ค. 2558
จัดเข้าวาระ.....

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๗/ว(ล)๓๒๕๑๕
ลงวันที่ ๒๑ กันยายน ๒๕๕๘

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีขอให้สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาให้ความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรี กรณีการยอมรับพิธีสารแก้ไขความตกลงทริปส์ด้านสาธารณสุขของไทย ที่กระทรวงพาณิชย์เสนอ ความละเอียดทราบแล้ว นั้น

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้พิจารณาเรื่องดังกล่าว ประกอบกับมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ และหลักเกณฑ์การพิจารณาความหมายและองค์ประกอบของคำว่าหนังสือสัญญาตามคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญที่ ๖-๗/๒๕๕๑ แล้ว เห็นว่า พิธีสารแก้ไขความตกลงทริปส์ (Protocol Amending the TRIPS Agreement) ด้านสาธารณสุข จัดทำขึ้นโดยมติที่ประชุมคณะมนตรีใหญ่องค์การการค้าโลกเมื่อวันที่ ๖ ธันวาคม ๒๕๔๘ และเปิดให้ประเทศสมาชิกองค์การการค้าโลกสามารถให้การยอมรับพิธีสารฯ ซึ่งเป็นการแสดงเจตนาให้มีผลผูกพันพิธีสารฯ อันเป็นกระบวนการทำหนังสือสัญญา โดยพิธีสารฯ มีสาระสำคัญเป็นการกำหนดให้ประเทศสมาชิกที่มีศักยภาพในการผลิตและส่งออกยาภายใต้มาตรการบังคับใช้สิทธิในสิทธิบัตร (Compulsory Licensing: CL) สามารถส่งออกยาไปยังประเทศสมาชิกที่มีความจำเป็นและไม่มีศักยภาพในการผลิตได้ และประเทศที่นำเข้ายาไม่ต้องจ่ายค่าตอบแทนการใช้มาตรการ CL อีกหากได้มีการจ่ายค่าตอบแทนสำหรับยานั้นในประเทศที่ส่งออกแล้ว (เพิ่มข้อ ๓๑ ทวิ และภาคผนวกของความตกลงทริปส์) อันเป็นการกำหนดสิทธิและหน้าที่ให้ประเทศสมาชิกต้องปฏิบัติ และใช้ถ้อยคำที่ก่อให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ กรณีจึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ และโดยที่พิธีสารฯ ได้กำหนดให้ส่งออกยาที่ผลิตภายใต้มาตรการ CL ไปยังประเทศอื่นได้และไม่ต้องจ่ายค่าตอบแทนซ้ำซ้อน อันเป็นข้อผ่อนปรนพันธกรณีเกี่ยวกับสิทธิในทรัพย์สินทางปัญญาที่เกี่ยวกับการค้าตามความตกลงทริปส์ จึงมีเนื้อหาเกี่ยวกับการค้าเสรีซึ่งเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาที่กระทบต่อความมั่นคงทางเศรษฐกิจหรือสังคมของประเทศอย่างกว้างขวางตามที่มีการกำหนดขอบเขต

และความหมายไว้ในมาตรา ๒๓ วรรคสาม ของรัฐธรรมนูญฯ จึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญา
ที่ต้องออกพระราชบัญญัติเพื่อให้การเป็นไปตามหนังสือสัญญาด้วย ดังนั้น จึงต้องเสนอพิธีสารฯ
เพื่อขอรับความเห็นชอบของสภานิติบัญญัติแห่งชาติตามมาตรา ๒๓ วรรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ
จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณาดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายดิศทัต โตตระกูลเกียรติ)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักกฎหมายต่างประเทศ

โทร. ๐ ๒๒๘๐ ๗๙๐๐-๙ ต่อ ๒๓๐๑ (นางสาวณัฏฐ์กานต์ฯ)

โทรสาร ๐ ๒๒๘๒ ๕๘๕๗

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th