

ดวท

สวค. ๙๕-๔
วันที่ ๒๑ มี.ค. ๕๙
เวลา ๑๘.๕๐ น.

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
รับที่ ๔๕๘๙ กษ.
๒๑ มี.ค. ๒๕๕๙
เวลา ๑๘.๕๐

ด่วนที่สุด

ที่ นร ๐๘๑๒/๘๔



สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร
กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

๒๑ มีนาคม ๒๕๕๙

เรื่อง รายงานผลการเจรจาการบินระหว่างไทย - สเปน

ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อ พิจารณา
เรื่องที่ ๑๑

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๖/๘๓๒๙
ลงวันที่ ๙ มีนาคม ๒๕๕๙

จัดเข้าวาระ ๒๒ มี.ค. ๒๕๕๙

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีขอให้สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาให้ความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรีโดยด่วนกรณีรายงานผลการเจรจาการบินระหว่างไทย - สเปน ที่กระทรวงคมนาคมเสนอ ความละเอียดทราบแล้ว นั้น

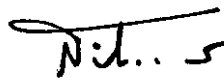
สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้พิจารณาเรื่องดังกล่าว ประกอบกับมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ และหลักเกณฑ์การพิจารณาความหมายและองค์ประกอบของคำว่าหนังสือสัญญาตามคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญที่ ๖-๗/๒๕๕๑ แล้ว เห็นว่า บันทึกความเข้าใจระหว่างไทย - สเปน ที่มีการลงนามเมื่อวันที่ ๘ พฤศจิกายน ๒๕๔๘ เป็นเอกสารบันทึกผลการหารือระหว่างคณะผู้แทนไทยและคณะผู้แทนสเปน ในการแก้ไขความตกลงว่าด้วยบริการเดินอากาศระหว่างราชอาณาจักรไทยและราชอาณาจักรสเปน (Air Services Agreement between the Government of the Kingdom of Spain and the Government of the Kingdom of Thailand) ที่จัดทำขึ้นเมื่อวันที่ ๖ กันยายน ๒๕๒๒ ในเรื่องการปรับปรุงการกำหนดสายการบิน ใบพิกัดเส้นทางบิน ความจุ ความถี่ และสิทธิขั้บนการจราจร รวมทั้งการทำการบินโดยใช้ชื่อเที่ยวบินร่วมกัน ซึ่งการแก้ไขดังกล่าวจะมีผลใช้บังคับเมื่อได้มีการแลกเปลี่ยนหนังสือทางการทูตระหว่างกัน ดังนั้น บันทึกความเข้าใจ จึงเป็นเพียงเอกสารที่แสดง ความเข้าใจร่วมกันระหว่างไทยกับสเปนในการปรับปรุงสิทธิการบินด้านต่างๆ โดยไม่ได้ก่อให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ กรณีจึงไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ

ส่วนร่างหนังสือแลกเปลี่ยนทางการทูตของไทยและสเปน ซึ่งประกอบกันเป็น ความตกลงระหว่างกัน มีสาระเป็นการยืนยันการแก้ไขความตกลงว่าด้วยบริการเดินอากาศฯ ที่ได้มีการหารือกันตามบันทึกความเข้าใจฯ ซึ่งเป็นการดำเนินการตามที่กำหนดในข้อ ๑๒ (๑) ของความตกลงฯ เพื่อให้การแก้ไขดังกล่าวมีผลบังคับใช้ แสดงถึงเจตนาของคู่ภาคีที่จะก่อให้เกิด ผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ ร่างหนังสือแลกเปลี่ยนทางการทูตฯ จึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ แต่โดยที่เนื้อหาของร่างหนังสือ แลกเปลี่ยนฯ เป็นเพียงความตกลงเกี่ยวกับการปรับปรุงสิทธิการบินเพื่อให้สายการบิน ของทั้งสองประเทศมีความยืดหยุ่นในการวางแผนการให้บริการและสามารถขยายบริการระหว่างกัน ได้มากขึ้น จึงไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาที่กระทบต่อความมั่นคงทางเศรษฐกิจหรือสังคม ของประเทศอย่างกว้างขวางตามที่มีการกำหนดขอบเขตและความหมายไว้ในมาตรา ๒๓ วรรคสาม ของรัฐธรรมนูญฯ อีกทั้งไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาประเภทอื่นตามมาตรา ๒๓ วรรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ กรณีจึงไม่ต้องได้รับความเห็นชอบจากสภานิติบัญญัติแห่งชาติ

อนึ่ง ตามที่ร่างหนังสือแลกเปลี่ยนทางการทูตของทั้งสองประเทศกำหนดว่า เจ้าหน้าที่เดินอากาศทั้งสองฝ่ายตกลงจะนำหลักการ (principles) ของความตกลงว่าด้วยบริการ เดินอากาศฉบับใหม่ไปใช้เป็นการชั่วคราวและภายใต้อำนาจหน้าที่ของตนจนกว่าจะมีการทำความตกลง ฉบับใหม่ นั้น สำนักงานฯ มีข้อสังเกตว่า โดยที่การจัดทำร่างความตกลงฉบับใหม่ยังไม่แล้วเสร็จ และมีประเด็นที่ยังไม่ได้ข้อยุติหลายประการ จึงควรที่หน่วยงานเกี่ยวกับการเดินอากาศของทั้งสองฝ่าย จะได้หารือกันเพื่อให้เกิดความเข้าใจที่ชัดเจนตรงกันและสามารถปฏิบัติให้เป็นไปตามที่กำหนดไว้ใน หนังสือแลกเปลี่ยนทางการทูตต่อไป

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณาดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายดิสทัต โทตระกิตย์)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักกฎหมายต่างประเทศ

โทร. ๐ ๒๒๘๐ ๗๙๐๐ ต่อ ๒๔๑๐ (นางสาวณัฏฐ์กานต์ฯ)

โทรสาร ๐ ๒๒๘๒ ๕๘๕๗

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th