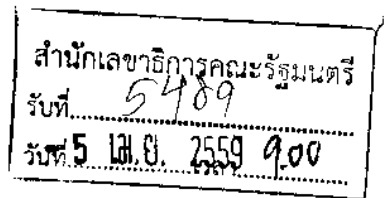


ด่วนที่สุด

ที่ นร ๐๙๑๒/๑๐๓



สำนักงานคณะกรรมการการกฤษฎีกา
๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร
กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐



๑ เมษายน ๒๕๕๙

เรื่อง การลงนามความตกลง Cooperation Agreement for the Joint Capacity-Building Activities under the ITU Academy's Centres of Excellence

เรียน เลขาธิการคณะกรรมการรัฐมนตรี

ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อ พิจารณา
เรื่องที่

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะกรรมการรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๖/๙๑๗๑
ลงวันที่ ๑๕ มีนาคม ๒๕๕๙

๕ ๕ เม.ย. 2559

จัดเข้าวาระ.....

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักเลขาธิการคณะกรรมการรัฐมนตรีขอให้สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาให้ความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรีโดยดำเนินการลงนามความตกลง Cooperation Agreement for the Joint Capacity-Building Activities under the ITU Academy's Centres of Excellence ที่กระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารเสนอ ความละเอียดทราบแล้ว นั้น

สำนักงานคณะกรรมการการกฤษฎีกาได้พิจารณาเรื่องดังกล่าว ประกอบกับมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ และหลักเกณฑ์การพิจารณาความหมายและองค์ประกอบของคำว่าหนังสือสัญญาตามคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญ ที่ ๖-๗/๒๕๕๕ แล้ว เห็นว่า ร่างความตกลงฯ จัดทำขึ้นระหว่างประเทศไทย โดยกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร กับสหภาพโทรคมนาคมระหว่างประเทศ (International Telecommunication Union-ITU) ซึ่งเป็นองค์การชำนาญพิเศษแห่งสหประชาชาติ มีสาระสำคัญเป็นการกำหนดรายละเอียดเกี่ยวกับการจัดการฝึกอบรมภายในภูมิภาคด้านนโยบายและการกำกับดูแล และด้านการเข้าถึง broadband โดยประเทศไทยในฐานะศูนย์ฝึกอบรมจะทำหน้าที่เป็น ITU Centres of Excellence (CoE) ในการดำเนินกิจกรรมตามประสงค์ของ ITU การปฏิบัติตามการตัดสินใจของคณะกรรมการควบคุมการดำเนินงาน และการแจ้งให้ผู้เข้าร่วมกิจกรรมชำระค่าธรรมเนียมในการฝึกอบรม รวมทั้งต้องจัดหาสถานที่ สิ่งอำนวยความสะดวก บุคลากร และอุปกรณ์ต่าง ๆ ที่จำเป็นในการจัดกิจกรรม ตลอดจนให้เอกสิทธิ์และความคุ้มกันแก่ ITU และเจ้าหน้าที่ของ ITU ส่วน ITU จะรับผิดชอบในการดำเนินการจัดกิจกรรม การติดตามประเมินผล การจัดการประชุม การส่งเสริมกิจกรรมผ่านเว็บไซต์ และการเก็บค่าธรรมเนียม เป็นต้น นอกจากนี้ ในกรณีที่เกิดข้อพิพาทเกี่ยวกับความตกลงฯ ให้ระงับข้อพิพาทโดยวิธีอนุญาโตตุลาการ แสดงถึงเจตนาที่จะก่อให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ จึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ อย่างไรก็ตาม โดยที่ร่างความตกลงฯ มีเนื้อหาเป็นเพียงการจัดฝึกอบรมและการดำเนินงานภายใต้กรอบดำเนินงานของเครือข่ายศูนย์กลางความเป็นเลิศของสถาบันการศึกษา ITU ส่วนค่าใช้จ่ายในการดำเนินการจะเป็นไปตามงบประมาณ

รายจ่ายของกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร การให้เอกสิทธิ์และความคุ้มกันให้แก่ ITU และเจ้าหน้าที่ของ ITU เป็นเรื่องที่สามารถดำเนินการได้ตามกฎหมายที่ใช้บังคับอยู่ในปัจจุบัน ได้แก่ พระราชบัญญัติคุ้มครองการดำเนินงานของสหประชาชาติและทบวงการชำนัญพิเศษในประเทศไทย พ.ศ. ๒๕๐๔ โดยไม่จำเป็นต้องออกพระราชบัญญัติเพื่อให้การเป็นไปตามหนังสือสัญญา อีกทั้งร่างความตกลงฯ ไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาประเภทอื่นตามมาตรา ๒๓ วรรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ กรณีจึงไม่ต้องได้รับความเห็นชอบของสภานิติบัญญัติแห่งชาติ

สำหรับการกำหนดให้ใช้วิธีอนุญาโตตุลาการในการระงับข้อพิพาทตามที่ระบุในข้อ ๑๔ ของร่างความตกลงฯ นั้น เห็นว่า โดยที่ร่างความตกลงฯ ทำขึ้นระหว่างรัฐกับองค์การระหว่างประเทศ มิใช่ระหว่างรัฐกับองค์กรเอกชน จึงไม่เป็นกรณีที่ต้องปฏิบัติตามมติคณะรัฐมนตรี เมื่อวันที่ ๒๘ กรกฎาคม ๒๕๕๒ และมติคณะรัฐมนตรี เมื่อวันที่ ๑๔ กรกฎาคม ๒๕๕๘ แต่โดยที่ข้อสัญญาอนุญาโตตุลาการในร่างความตกลงฯ เป็นประเด็นสำคัญซึ่งคณะรัฐมนตรีควรพิจารณาว่าสมควรให้มีการกำหนดไว้หรือไม่ โดยสำนักงานฯ เห็นว่า ร่างความตกลงฯ เป็นร่างมาตรฐานที่จัดทำขึ้นโดย ITU กรณีจึงเป็นข้อเรียกร้องของคู่สัญญาอีกฝ่ายหนึ่งที่มีอาจหลีกเลี่ยงได้ และคณะรัฐมนตรีอาจพิจารณาอนุมัติให้ใช้ข้อสัญญาอนุญาโตตุลาการดังกล่าวได้

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณาดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายดิศพัทธ์ หอตระกิตย)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักกฎหมายต่างประเทศ

โทร. ๐ ๒๒๘๐ ๗๔๐๐ ต่อ ๒๒๐๕ (นางสาวปิยวรรณฯ)

โทรสาร ๐ ๒๒๘๒ ๕๘๕๗

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th