

ด่วนที่สุด

ที่ นร ๐๘๑๒/๑๕๖



สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี
รับที่ ๙๗/๘
๒๔ มิ.ย. ๒๕๕๙ ๘ ๓๐

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร
กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

๑๓ มิถุนายน ๒๕๕๙

เรื่อง รายงานผลการเจรจาการบินระหว่างไทย - ออสเตรเลีย

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อ พิจารณา
เรื่องที่ ๒

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๖/๑๘๐๒๖
ลงวันที่ ๒๖ พฤษภาคม ๒๕๕๙

๑๔ มิ.ย. ๒๕๕๙

จัดเข้าวาระ.....

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีขอให้สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาให้ความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรีโดยด่วนกรณีรายงานผลการเจรจาการบินระหว่างไทย - ออสเตรเลีย ที่กระทรวงคมนาคมเสนอ ความละเอียดทราบแล้ว นั้น

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้พิจารณาเรื่องดังกล่าว ประกอบกับมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ และหลักเกณฑ์การพิจารณาความหมายและองค์ประกอบของคำว่าหนังสือสัญญาตามคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญที่ ๖-๗/๒๕๕๑ แล้ว เห็นว่า กระทรวงคมนาคมได้เสนอขอความเห็นชอบ ๒ กรณี คือ (๑) ร่างความตกลงระหว่างรัฐบาลแห่งออสเตรเลียและรัฐบาลแห่งราชอาณาจักรไทยเกี่ยวกับการบริการเดินอากาศ (Agreement between the Government of Australia and the Government of the Kingdom of Thailand relating to Air Services) ฉบับลงนามเมื่อวันที่ ๗ พฤศจิกายน ๒๕๕๕ และ (๒) บันทึกความเข้าใจ (Memorandum of Understanding) ฉบับลงนามเมื่อวันที่ ๗ พฤศจิกายน ๒๕๕๕ ซึ่งสำนักงานฯ มีความเห็น ดังต่อไปนี้

๑. ร่างความตกลงว่าด้วยบริการเดินอากาศฯ จัดทำขึ้นระหว่างรัฐบาลไทยและรัฐบาลออสเตรเลีย มีวัตถุประสงค์เพื่อใช้เป็นความตกลงฉบับใหม่แทนความตกลงที่ใช้อยู่ในปัจจุบัน คือ ความตกลงระหว่างรัฐบาลแห่งราชอาณาจักรไทยกับรัฐบาลแห่งออสเตรเลียว่าด้วยบริการเดินอากาศ (Agreement between the Government of the Kingdom of Thailand and the Government of the Commonwealth of Australia relating to Air Services) ซึ่งลงนามเมื่อวันที่ ๒๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๐๓ โดยมีสาระสำคัญเป็นการกำหนดเกี่ยวกับการให้สิทธิในการบริการเดินอากาศระหว่างกัน การกำหนดสายการบิน การอนุญาตดำเนินการ การเปิดดอน ความปลอดภัยการบิน ค่าอากร ภาษีและค่าธรรมเนียมอื่น ๆ การขนส่งหลายรูปแบบ และการระงับข้อพิพาท เป็นต้น อันเป็นการกำหนดสิทธิและหน้าที่ที่คู่ภาคีต้องปฏิบัติ แสดงถึงเจตนาที่จะก่อให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ กรณีจึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ แต่โดยที่เนื้อหาของร่างความตกลงฯ เป็นการปรับปรุงบริการ

เดินอากาศให้สามารถขยายการบริการระหว่างสองประเทศได้มากขึ้น และสอดคล้องกับกฎหมายภายในของไทยและกฎหมายภายในของออสเตรเลีย จึงไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาที่กระทบต่อความมั่นคงทางเศรษฐกิจหรือสังคมของประเทศอย่างกว้างขวางตามที่มีการกำหนดขอบเขตและความหมายไว้ในมาตรา ๒๓ วรรคสาม ของรัฐธรรมนูญฯ อีกทั้งไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาประเภทอื่นตามมาตรา ๒๓ วรรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ กรณีจึงไม่ต้องได้รับความเห็นชอบจากสภานิติบัญญัติแห่งชาติ

๒. บันทึกความเข้าใจฯ เป็นเอกสารบันทึกผลการหารือระหว่างคณะผู้แทนไทยและคณะผู้แทนออสเตรเลีย รวม ๒ เรื่อง คือ (๑) การจัดทำร่างความตกลงระหว่างรัฐบาลแห่งออสเตรเลียและรัฐบาลแห่งราชอาณาจักรไทยว่าด้วยบริการเดินอากาศฉบับใหม่ และ (๒) ข้อกำหนดต่าง ๆ เกี่ยวกับบริการเดินอากาศ ได้แก่ ความจุความถี่ และสิทธิรับขนการจราจร ซึ่งข้อกำหนดดังกล่าวจะมีผลใช้บังคับเมื่อได้มีการแลกเปลี่ยนหนังสือทางการทูตระหว่างกัน ดังนั้น บันทึกความเข้าใจฯ จึงเป็นเพียงเอกสารที่แสดงความเข้าใจร่วมกันระหว่างไทยและออสเตรเลีย โดยมีได้ก่อให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ กรณีจึงไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ

ส่วนร่างหนังสือแลกเปลี่ยนทางการทูตของไทยและออสเตรเลียซึ่งจะประกอบกันเป็นความตกลงระหว่างกันเพื่อยืนยันการแก้ไขความตกลงฯ ฉบับปัจจุบันและให้การแก้ไขข้อกำหนดต่าง ๆ มีผลใช้บังคับ อันเป็นการดำเนินการตามที่กำหนดในข้อ ๑๒ ของความตกลงฯ แสดงถึงเจตนาของคู่ภาคีที่จะก่อให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ ร่างหนังสือแลกเปลี่ยนทางการทูตจึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ แต่โดยที่เนื้อหาของร่างหนังสือแลกเปลี่ยนทางการทูตเป็นเพียงการปรับปรุงสิทธิการบินเพื่อให้สายการบินของทั้งสองประเทศมีความยืดหยุ่นในการวางแผนการให้บริการและสามารถขยายบริการระหว่างกันได้มากขึ้น จึงไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาที่กระทบต่อความมั่นคงทางเศรษฐกิจหรือสังคมของประเทศอย่างกว้างขวางตามที่มีการกำหนดขอบเขตและความหมายไว้ในมาตรา ๒๓ วรรคสาม ของรัฐธรรมนูญฯ อีกทั้งไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาประเภทอื่นตามมาตรา ๒๓ วรรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ กรณีจึงไม่ต้องได้รับความเห็นชอบจากสภานิติบัญญัติแห่งชาติ

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณาดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายดิศทัต โชตระกิตย)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักกฎหมายต่างประเทศ

โทร. ๐ ๒๒๘๐ ๗๙๐๐ ต่อ ๒๔๑๐ (นางสาวอิงอรฯ)

โทรสาร ๐ ๒๒๘๒ ๕๘๕๗

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th