

ด่วนที่สุด
ที่ นร ๐๔๑๒/๒๕๕๙



สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร
กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี
รับที่ 11477
วันที่ 6 ก.ค. 2559 9.40

๒๕ กรกฎาคม ๒๕๕๙

เรื่อง รายงานผลการเจรจาการบินระหว่างไทย-สาธารณรัฐอาร์เมเนีย

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อ พิจารณา
เรื่องที่ ๑๓

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๖/๒๕๐๔๔
ลงวันที่ ๑๑ กรกฎาคม ๒๕๕๙

๒๖ ก.ค. ๒๕๕๙
จัดเข้าวาระ.....

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีขอให้สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาให้ความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรีโดยด่วนกรณีรายงานผลการเจรจาการบินระหว่างไทย-สาธารณรัฐอาร์เมเนีย ที่กระทรวงคมนาคมเสนอความละเอียดครบถ้วนแล้ว นั้น

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้พิจารณาเรื่องดังกล่าว ประกอบกับมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ และหลักเกณฑ์การพิจารณาความหมายและองค์ประกอบของคำว่าหนังสือสัญญาตามคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญที่ ๖-๗/๒๕๕๑ แล้ว เห็นว่า กระทรวงคมนาคมได้เสนอขอความเห็นชอบ ๒ กรณี คือ (๑) ร่างความตกลงว่าด้วยบริการเดินอากาศระหว่างรัฐบาลแห่งราชอาณาจักรไทยและรัฐบาลแห่งสาธารณรัฐอาร์เมเนีย (Air Services Agreement Between the Government of the Kingdom of Thailand and the Government of the Republic of Armenia) และ (๒) ร่างบันทึกความเข้าใจ (Memorandum of Understanding) ฉบับจัดทำเมื่อวันที่ ๒๘ มิถุนายน ๒๕๕๐ ซึ่งสำนักงานฯ มีความเห็น ดังต่อไปนี้

๑. ร่างความตกลงว่าด้วยบริการเดินอากาศฯ จัดทำขึ้นระหว่างรัฐบาลไทยและรัฐบาลอาร์เมเนีย มีสาระสำคัญเป็นการกำหนดเกี่ยวกับการให้สิทธิในการเดินอากาศระหว่างกัน การใช้สิทธิในการเดินอากาศ การรักษาความมั่นคงและความปลอดภัยในการบิน การกำหนดสายการบิน และการอนุญาตดำเนินการ การยอมรับใบสำคัญและใบอนุญาต การยกเว้นอากรและภาษี การกำหนดค่าภาระ กิจกรรมเชิงพาณิชย์ พิกัดอัตราค่าขนส่ง และการระงับข้อพิพาท เป็นต้น อันเป็นการกำหนดสิทธิและหน้าที่ที่คู่ภาคีต้องปฏิบัติ แสดงถึงเจตนาที่จะก่อให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ กรณีจึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ แต่โดยที่เนื้อหาของร่างความตกลงฯ เป็นการกำหนดเกี่ยวกับบริการเดินอากาศระหว่างทั้งสองประเทศ ซึ่งจะทำให้สายการบินของทั้งสองฝ่ายสามารถทำการบินแบบประจำระหว่างกันได้ทันทีเมื่อมีความพร้อม เป็นประโยชน์ต่อผู้โดยสาร อุตสาหกรรมการท่องเที่ยว การค้า และการลงทุนของทั้งสองประเทศ จึงไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาที่กระทบต่อความมั่นคงทางเศรษฐกิจและสังคมของประเทศอย่างกว้างขวางตามที่มีการกำหนดขอบเขตและความหมายไว้ในมาตรา ๒๓

๒. ร่างบันทึกความเข้าใจ เป็นเอกสารบันทึกผลการหารือระหว่างคณะผู้แทนไทยและคณะผู้แทนอาร์เมเนียในเรื่องต่าง ๆ ได้แก่ เนื้อหาของร่างความตกลงว่าด้วยบริการเดินอากาศระหว่างรัฐบาลไทยและรัฐบาลอาร์เมเนีย ข้อกำหนดเกี่ยวกับความจุและความถี่ การให้สิทธิการจราจร และการใช้เชื้อเพลิงร่วมกัน โดยจะต้องมีการจัดทำหนังสือแลกเปลี่ยนทางการทูตระหว่างกันเพื่อยืนยันเรื่องต่าง ๆ ที่ได้มีการเจรจากัน ร่างบันทึกความเข้าใจ จึงมีได้ก่อให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ และไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ

ส่วนร่างหนังสือแลกเปลี่ยนทางการทูตระหว่างไทยและอาร์เมเนียซึ่งจะประกอบกันเป็นความตกลงระหว่างกันเพื่อยืนยันเนื้อหาของบันทึกความเข้าใจ และให้เนื้อหาดังกล่าวมีผลใช้บังคับ อันแสดงถึงเจตนาของคู่ภาคีที่จะก่อให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ ร่างหนังสือแลกเปลี่ยนทางการทูตจึงเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๒๓ ของรัฐธรรมนูญฯ แต่โดยที่เนื้อหาของร่างหนังสือแลกเปลี่ยนทางการทูตเป็นเพียงการกำหนดรายละเอียดในเรื่องสิทธิทางการบินระหว่างกัน จึงไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาที่กระทบต่อความมั่นคงทางเศรษฐกิจหรือสังคมของประเทศอย่างกว้างขวางตามที่มีการกำหนดขอบเขตและความหมายไว้ในมาตรา ๒๓ วรรคสาม ของรัฐธรรมนูญฯ อีกทั้งไม่เข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาประเภทอื่นตามมาตรา ๒๓ วรรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ กรณีจึงไม่ต้องได้รับความเห็นชอบจากสภานิติบัญญัติแห่งชาติ

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณาดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ

Nich...

(นายดิสทัต โหตระกิตย์)

เลขาธิการคณะกรรมการการกฤษฎีกา

สำนักกฎหมายต่างประเทศ

โทร. ๐ ๒๒๘๐ ๗๙๐๐-๙ ต่อ ๒๒๐๖ (นายภควัฒา)

โทรสาร ๐ ๒๒๘๒ ๕๘๕๗

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th