

ด่วน

ที่ กต ๐๘๐๔/๓๕๒



ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อ พิจารณา
เรื่องที่ ๑

กระทรวงการต่างประเทศ

ถนนศรีอยุธยา กทม. ๑๐๕๐๐

๒๖ ธันวาคม ๒๕๕๙

เรื่อง ร่างพระราชบัญญัติล้มละลาย (ฉบับที่..) พ.ศ.

เรียน เลขาธิการคณะกรรมการรัฐมนตรี

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะกรรมการรัฐมนตรี ส่วนที่ส่ง ที่ นร ๐๕๐๓/ว(ล) ๔๔๐๙๖ ลงวันที่ ๒๔ พฤศจิกายน ๒๕๕๙

ตามหนังสือที่อ้างถึง ขอทราบความเห็นของกระทรวงการต่างประเทศต่อร่างพระราชบัญญัติล้มละลาย (ฉบับที่ ..) พ.ศ. หรือส่วนอื่นที่เห็นสมควรเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะกรรมการรัฐมนตรี ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

กระทรวงการต่างประเทศพิจารณาแล้ว ขอเรียนว่าไม่ขัดข้องในหลักการและสาระโดยรวมของร่างพระราชบัญญัติล้มละลาย (ฉบับที่..) พ.ศ. ... หากส่วนราชการที่เกี่ยวข้องพิจารณาแล้วเห็นว่ามีความเหมาะสมและสามารถปฏิบัติได้ตามระเบียบข้อบังคับที่มีอยู่ในปัจจุบัน ตลอดจนสอดคล้องกับพันธกรณีของไทยภายใต้ความตกลงระหว่างประเทศที่เกี่ยวข้อง อย่างไรก็ตามก็ขอเรียนข้อสังเกตเพิ่มเติมในมาตรา ๔๑ ของร่างพระราชบัญญัติฯ ว่าด้วยการเพิ่มหมวด ๙ การล้มละลายเกี่ยวกับต่างประเทศแห่งพระราชบัญญัติล้มละลาย พ.ศ. ๒๕๕๓ ดังนี้

๑. มาตรา ๑๘๑/๖ ถ้อยคำว่า “...จะเป็นการขัดต่อนโยบายสาธารณะ หรือความสงบเรียบร้อยหรือศีลธรรมอันดีของประชาชน” มีความหมายกว้างกว่าข้อ ๖ ของกฎหมายแม่แบบว่าด้วยการล้มละลายข้ามชาติของคณะกรรมการสหประชาชาติว่าด้วยกฎหมายการค้าระหว่างประเทศ (UNCITRAL Model Law on Cross-Border Insolvency) ที่ใช้ถ้อยคำว่า “...manifestly contrary to the public policy...” ซึ่งมีเจตนารมณ์ที่จะจำกัดการใช้ดุลพินิจศาลให้สามารถปฏิเสธการดำเนินการเฉพาะกรณีที่ขัดกับนโยบายสาธารณะอย่างชัดเจนเท่านั้น เพื่อป้องกันมิให้รัฐอ้างนโยบายภายในมาเป็นเหตุในการปฏิเสธการดำเนินการรับรองการพิจารณาคดีต่างประเทศ

๒. มาตรา ๑๘๑/๑๓ วรรคสอง ไม่ได้ระบุลำดับชั้นของหนี้ของเจ้าหนี้ต่างประเทศ ในขณะที่ข้อ ๑๓ วรรค ๒ ของกฎหมายแม่แบบฯ กำหนดสถานะคำขอรับชำระหนี้ของเจ้าหนี้จากต่างประเทศให้มีลำดับไม่ต่ำกว่าคำขอรับชำระหนี้ทั่วไปที่ไม่ใช่หนี้บุริมสิทธิ (“...except that the claims of foreign creditors shall not be ranked lower than [identify the class of general non-preference claims...]”) ยกเว้นบางกรณี อาทิ หนี้สำหรับเบี้ยปรับ หรือหนี้ที่ได้รับการผ่อนผัน ดังนั้น จึงเป็นประเด็นนโยบายว่าควรระบุลำดับชั้นของหนี้ของเจ้าหนี้ต่างประเทศไว้ด้วยหรือไม่ อย่างไร เพื่อป้องกันไม่ให้เกิดความสับสนในการจัดสรรการชำระหนี้

๓. มาตรา ๑๘๑/๓๓ ถ้อยคำว่า “..หลักถ้อยที่ถ้อยอาศัยตามที่เห็นสมควร...” นั้น ไม่ปรากฏอยู่ในหลักของกฎหมายระหว่างประเทศ จึงอาจพิจารณาปรับเปลี่ยนเป็น “หลักถ้อยที่ถ้อยประติบัติ (reciprocity)” ซึ่งอยู่บนพื้นฐานของหลักต่างตอบแทน หรือ “หลักอัยอาศัยไมตรีระหว่างประเทศ (international comity)” ซึ่งอยู่บนพื้นฐานความสัมพันธ์ฉันมิตรระหว่างประเทศ ตามแต่จะเห็นสมควรทางนโยบาย

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ



(นายดอน ปรมัตถ์วินัย)

รัฐมนตรีว่าการกระทรวงการต่างประเทศ

กรมสนธิสัญญาและกฎหมาย

กองพัฒนางานกฎหมายระหว่างประเทศ

โทร. ๐ ๒๒๐๓ ๕๐๐๐ ต่อ ๑๑๐๖๓

โทรสาร ๐ ๒๖๔๓ ๕๐๔๑