

ด่วนที่สุด

ที่ นร ๐๙๑๒/๑๕๖



สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี
รับที่ ๖๖/๑
๑๖ พ.ค. ๒๕๖๐
ป.ร.

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร
กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

๑๕ พฤษภาคม ๒๕๖๐

จัดเข้าวาระ ๑๖ พ.ค. ๒๕๖๐

เรื่อง การขอความเห็นชอบกรอบการเจรจาสำหรับการจัดทำประมวลการปฏิบัติในทะเลจีนใต้

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

**ความเห็นประกอบเรื่องเพื่อ พิจารณาเพิ่มเติม
เรื่องที่ ๑๕**

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๖/๑๖๕๗๘

ลงวันที่ ๑๕ พฤษภาคม ๒๕๖๐

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีขอให้สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาให้ความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรีโดยดำเนินการขอความเห็นชอบกรอบการเจรจาสำหรับการจัดทำประมวลการปฏิบัติในทะเลจีนใต้ที่กระทรวงการต่างประเทศเสนอ ความละเอียดทราบแล้ว นั้น

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้พิจารณาเรื่องดังกล่าว ประกอบกับมาตรา ๑๗๘ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย และหลักเกณฑ์การพิจารณาความหมายและองค์ประกอบของคำว่าหนังสือสัญญาตามคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญ ที่ ๖-๗/๒๕๕๑ แล้ว เห็นว่า กระทรวงการต่างประเทศเสนอเอกสารจำนวน ๒ ฉบับ ต่อคณะรัฐมนตรี ได้แก่

๑. ร่างแนวทางการจัดทำประมวลการปฏิบัติในทะเลจีนใต้ (Framework of a Code of Conduct) ซึ่งเป็นเอกสารที่จะพิจารณาในที่ประชุมคณะทำงานอาเซียน-จีนว่าด้วยการปฏิบัติตามปฏิญญาว่าด้วยการปฏิบัติของภาคีฝ่ายต่าง ๆ ในทะเลจีนใต้ ครั้งที่ ๒๑ และการประชุมเจ้าหน้าที่อาวุโสอาเซียน-จีนว่าด้วยการปฏิบัติตามปฏิญญาว่าด้วยการปฏิบัติของภาคีฝ่ายต่าง ๆ ในทะเลจีนใต้ ครั้งที่ ๑๔ ระหว่างวันที่ ๑๗ - ๑๘ พฤษภาคม ๒๕๖๐ เพื่อให้ได้ข้อยุติและใช้เป็นฐานในการหารือจัดทำประมวลการปฏิบัติในทะเลจีนใต้

๒. กรอบการเจรจาสำหรับการจัดทำประมวลการปฏิบัติในทะเลจีนใต้ของประเทศไทย มีสาระสำคัญเป็นการกำหนดท่าทีของประเทศไทยในการเจรจาจัดทำประมวลการปฏิบัติในทะเลจีนใต้ ซึ่งต้องเป็นไปตามหลักการที่ปรากฏในปฏิญญาว่าด้วยการปฏิบัติของภาคีฝ่ายต่าง ๆ ในทะเลจีนใต้ และเอกสารที่อาเซียนและจีนเคยหารือร่วมกันมาก่อน

เอกสารทั้งสองฉบับข้างต้นยังมิใช่การทำความเข้าใจกลายเป็นลายลักษณ์อักษรระหว่างอาเซียนและจีน กรณีจึงไม่มีประเด็นที่จะต้องพิจารณาเกี่ยวกับการเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๑๗๘ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย และเป็นเรื่องทางนโยบายซึ่งเป็นอำนาจของคณะรัฐมนตรีที่จะพิจารณารับทราบร่างแนวทางการจัดทำประมวลการปฏิบัติในทะเลจีนใต้และให้ความเห็นชอบกรอบการเจรจาสำหรับการจัดทำประมวลการปฏิบัติในทะเลจีนใต้ของประเทศไทยได้ตามความเหมาะสม

อนึ่ง หากในการประชุมคณะทำงานอาเซียน-จีนฯ ครั้งที่ ๒๑ และการประชุมเจ้าหน้าที่อาวุโสอาเซียน-จีนฯ ครั้งที่ ๑๔ มีการเจรจาเพื่อจัดทำประมวลการปฏิบัติในทะเลจีนใต้ และผลการเจรจานำไปสู่การจัดทำประมวลดังกล่าว ก็จะต้องเสนอให้คณะรัฐมนตรีพิจารณาก่อนการทำประมวลนั้นตามมาตรา ๔ (๗) แห่งพระราชกฤษฎีกาว่าด้วยการเสนอเรื่องและการประชุมคณะรัฐมนตรี พ.ศ. ๒๕๔๘ และหากประมวลการปฏิบัติดังกล่าวมีเนื้อหาที่ก่อให้เกิดผลผูกพันทางกฎหมายระหว่างกันตามกฎหมายระหว่างประเทศ ก็จะเข้าลักษณะเป็นหนังสือสัญญาตามมาตรา ๑๗๘ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย โดยหากการดำเนินการเพื่อให้เป็นไปตามหนังสือสัญญานั้น ต้องมีการออกพระราชบัญญัติ หรือหนังสือสัญญานั้นมีผลกระทบต่อความมั่นคงทางเศรษฐกิจ สังคม หรือการค้าหรือการลงทุนของประเทศอย่างกว้างขวางตามมาตรา ๑๗๘ วรรคสอง ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย ก็จะต้องเสนอขอความเห็นชอบของสภานิติบัญญัติแห่งชาติซึ่งยังคงทำหน้าที่รัฐสภาตามบทเฉพาะกาล มาตรา ๒๖๓ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทยด้วย

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณาดำเนินการต่อไป

ขอแสดงความนับถือ



(นายดิศทัต ใตระกิตย)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

กองกฎหมายต่างประเทศ

โทร. ๐ ๒๒๘๐ ๗๙๐๐-๙ ต่อ ๒๔๑๐ (นางสาวฉันทพิมพ์)

โทรสาร ๐ ๒๒๘๒ ๕๘๕๗

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th