

ความนำ

ในส่วนของภาคที่ 2 ว่าด้วยปัญหาการเป็นบ่อเกิดของกฎหมายปกครองของกฎหมายบังคับการให้เป็นไปตามหนังสือสัญญาในระบบกฎหมายไทย เนื่องจากหนังสือสัญญาไม่มีฐานะเป็นบ่อเกิดของกฎหมายปกครอง องค์การตุลาการจึงไม่สามารถใช้บังคับหนังสือสัญญาเพื่อตรวจสอบความชอบด้วยกฎหมายของฝ่ายปกครองได้จนกว่าหนังสือสัญญาจะได้รับการแปลงรูปเข้ามาเป็นกฎหมายภายใน อย่างไรก็ตาม กฎหมายบังคับการให้เป็นไปตามหนังสือสัญญาที่องค์กรตุลาการจะนำมาใช้บังคับนั้นจะต้องเป็นกฎหมายที่มีความสมบูรณ์และสอดคล้องกับกฎหมายอื่นๆ ตามหลักว่าด้วยลำดับชั้นแห่งกฎเกณฑ์ทางกฎหมายเช่นกัน ดังนั้น ในบทที่ 3 จึงเป็นการศึกษาปัญหาการใช้บังคับกฎหมายบังคับการให้เป็นไปตามหนังสือสัญญาโดยองค์กรตุลาการและผลกระทบที่เกิดขึ้นจากปัญหาดังกล่าว โดยแยกพิจารณาปัญหาเป็นสองประการคือ ประการแรก ปัญหาการใช้บังคับหนังสือสัญญาซึ่งได้รับการแปลงรูปโดยไม่ถูกต้องตามกฎหมายภายใน และประการที่สอง ปัญหาการใช้บังคับกฎหมายบังคับการให้เป็นไปตามหนังสือสัญญาตามกฎหมายภายใน

นอกจากนี้ จากการศึกษาของผู้เขียนยังพบว่า ในบางกรณีองค์กรตุลาการยังนำบทบัญญัติในหนังสือสัญญาซึ่งยังไม่มีกฎหมายบังคับการให้เป็นไปตามหนังสือสัญญามาใช้บังคับแก่คดี และในบางคดีมีการนำบทบัญญัติในหนังสือสัญญามาใช้บังคับแม้ว่าประเทศไทยยังไม่เป็นภาคีเลยก็ตาม ดังที่จะได้ศึกษาต่อไปในบทที่ 4 ซึ่งเป็นปัญหากรณีที่องค์กรตุลาการใช้บังคับหนังสือสัญญาโดยไม่มีกฎหมายบังคับการให้เป็นไปตามหนังสือสัญญา