

บันทึก

เรื่อง การทำสัญญาเช่าเครื่องจักรแบบลิสซิ่งของผู้ได้รับการส่งเสริม
ตามพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ.๒๕๒๐

สำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน ได้มีหนังสือที่ นร ๑๒๐๑/๔๒๑๕ ลงวันที่ ๒๓ กรกฎาคม ๒๕๔๐ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ความว่า เนื่องจากมีผู้ได้รับการส่งเสริมหลายราย และสมาคมลิสซิ่งไทย ได้มีหนังสือถึงสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนขอทำสัญญาเช่าเครื่องจักรแบบลิสซิ่ง (leasing) สำหรับเครื่องจักรที่ใช้สิทธิและประโยชน์ตามบัตรส่งเสริม ซึ่งมาตรา ๔๑ แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ.๒๕๒๐ บัญญัติให้คณะกรรมการมีอำนาจอนุญาตให้ผู้ได้รับการส่งเสริมจ้าง จ้างนาย โอน ให้เช่า นำไปใช้ในการอื่น หรือให้ผู้อื่นใช้เครื่องจักรที่ได้รับยกเว้นหรือลดหย่อนภาษีอากรตามมาตรา ๒๘ หรือมาตรา ๒๙ ได้ และห้ามมิให้นำกฎหมายว่าด้วยพิกัดอัตราศุลกากรมาใช้บังคับแก่ผู้ได้รับการส่งเสริม โดยที่บทบัญญัติดังกล่าวมิได้บัญญัติถึงการเช่าซื้อและการเช่าแบบลิสซิ่งไว้แต่อย่างใด

สำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนจึงขอหารือว่า

๑. กรณีผู้ได้รับการส่งเสริมขออนุญาตทำสัญญาเช่าเครื่องจักรแบบลิสซิ่ง (leasing) สำหรับเครื่องจักรที่ใช้สิทธิยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้าภายหลังจากผู้ได้รับการส่งเสริมนำเข้ามาแล้ว สำนักงานฯ มีอำนาจตามมาตรา ๔๑ แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ.๒๕๒๐ ที่จะอนุญาตให้ผู้ได้รับการส่งเสริมโอนเครื่องจักรที่ใช้สิทธิยกเว้นอากรขาเข้าจากสำนักงานฯ ไปให้บริษัทลิสซิ่งเพื่อทำสัญญาเช่าเครื่องจักรแบบลิสซิ่งกลับมา (sale and lease back) ได้หรือไม่

๒. กรณีผู้ได้รับการส่งเสริมประสงค์จะจำหน่ายเครื่องจักรแล้วทำสัญญาเช่าเครื่องจักรแบบลิสซิ่งกลับมา (sale and lease back) สำหรับเครื่องจักรที่ไม่ได้ใช้สิทธิยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้า เนื่องจากไม่มีอากรขาเข้า เช่น เครื่องมือแพทย์ หรืออยู่ในพิกัดอัตราอากรขาเข้าต่ำกว่า ๑๐ เปอร์เซ็นต์ ซึ่งไม่ได้รับลดหย่อนอากรขาเข้าตามประกาศกระทรวงการคลัง ที่ ศก. ๑๓/๒๕๓๓ ลงวันที่ ๑๔ กันยายน ๒๕๓๓ แต่ได้รับการค้าประกันภาษีมูลค่าเพิ่มจากสำนักงานฯ ตามประกาศอธิบดีกรมสรรพากร ต้องขออนุญาตต่อสำนักงานฯ หรือไม่ และหากต้องขออนุญาต คณะกรรมการมีอำนาจอนุญาต หรือไม่

๓. กรณีผู้ได้รับการส่งเสริมทำสัญญาเช่าเครื่องจักรแบบลิสซิ่ง (leasing) ก่อนนำเข้าแล้วทำการสลักใบตราส่ง (B/L) ให้แก่ผู้เช่า (lessee) ซึ่งเป็นผู้ได้รับการส่งเสริมอีกทอดหนึ่ง จะต้องขออนุญาตก่อน หรือไม่ และคณะกรรมการมีอำนาจอนุญาตให้ใช้สิทธิยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้าตามบัตรส่งเสริม ได้หรือไม่

คณะกรรมการกฤษฎีกา (กรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๘) ได้พิจารณาปัญหาดังกล่าวโดยได้ฟังคำชี้แจงจากผู้แทนสำนักนายกรัฐมนตรี (สำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน) และผู้แทนกระทรวงการคลัง (กรมศุลกากรและกรมสรรพากร) แล้ว มีความเห็นดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง เห็นว่า มาตรา ๔๑^๑ แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. ๒๕๒๐ ได้กำหนดให้คณะกรรมการมีอำนาจในการอนุญาตให้ผู้ได้รับการส่งเสริมจำนอง จำนาย โอน ฯลฯ เครื่องจักรที่ได้รับการยกเว้นหรือลดหย่อนภาษีอากรตามมาตรา ๒๘^๒ หรือมาตรา ๒๙^๓ ได้ สำหรับสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนนั้น จะมีและใช้อำนาจตามมาตรานี้ก็โดยได้รับมอบอำนาจจากคณะกรรมการตามมาตรา ๑๑^๔ แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุนฯ สำหรับประเด็นที่หารือนี้เป็นกรณีที่ผู้ได้รับส่งเสริมโอนเครื่องจักรที่ผู้ได้รับการส่งเสริมใช้สิทธิยกเว้นอากรขาเข้าให้แก่บริษัทลีสซิ่งโดยการจำหน่ายแล้วทำสัญญาเช่าเครื่องจักรแบบลีสซิ่งกลับมา (sale and lease back) ซึ่งตามพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุนฯ นั้น เครื่องจักรที่ผู้ได้รับการส่งเสริมจะใช้สิทธิยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้าได้จะต้องเป็นเครื่องจักรที่ได้รับยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้าตามมาตรา ๒๘ หรือมาตรา ๒๙ แล้วแต่กรณี ดังนั้น การจำหน่ายเครื่องจักรในกรณีนี้จึงอยู่ในอำนาจอนุญาตของคณะกรรมการตามมาตรา ๔๑ และโดยที่มาตรา ๔๑ มิได้จำกัดวัตถุประสงค์ในการจำหน่ายไว้ จึงเป็นดุลพินิจของคณะกรรมการที่จะอนุญาตให้ผู้ได้รับการส่งเสริมจำหน่ายเครื่องจักรนั้นหรือไม่ก็ได้ แต่ในส่วนที่เกี่ยวกับการยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้านั้น หากคณะกรรมการจะอนุญาตโดยไม่กำหนดเงื่อนไขใด ๆ ผลประโยชน์จากการ

^๑ มาตรา ๔๑ คณะกรรมการมีอำนาจอนุญาตให้ผู้ได้รับการส่งเสริมจำนอง จำนาย โอน ให้เช่า นำไปใช้ในการอื่นหรือให้บุคคลอื่นใช้เครื่องจักรที่ได้รับยกเว้นหรือลดหย่อนภาษีอากรตามมาตรา ๒๘ หรือมาตรา ๒๙ หรือย้ายโรงงานหรือสถานที่ประกอบกิจการไปตั้งหรือดำเนินการในท้องที่อื่น

การอนุญาตจะเป็นหนังสือหรือแก้ไขบัตรส่งเสริม โดยระบุเงื่อนไขและรายละเอียดในการอนุญาตไว้ด้วยก็ได้

ห้ามมิให้นำกฎหมายว่าด้วยพิกัดอัตราศุลกากรมาใช้บังคับแก่ผู้ได้รับการส่งเสริมซึ่งได้รับอนุญาตจากคณะกรรมการตามมาตรา ๒๑ เว้นแต่คณะกรรมการจะกำหนดเป็นอย่างอื่น ในกรณีเช่นนี้ให้นำกฎหมายว่าด้วยพิกัดอัตราศุลกากรมาใช้บังคับเท่าที่ไม่ขัดหรือแย้ง

^๒ มาตรา ๒๘ ผู้ได้รับการส่งเสริมจะได้รับยกเว้นอากรขาเข้าสำหรับเครื่องจักรตามที่คณะกรรมการพิจารณาอนุมัติ แต่เครื่องจักรนั้นต้องไม่เป็นเครื่องจักรที่ผลิตหรือประกอบได้ในราชอาณาจักรซึ่งมีคุณภาพใกล้เคียงกันกับชนิดที่ผลิตในต่างประเทศ และมีปริมาณเพียงพอที่จะจัดหามาใช้ได้

^๓ มาตรา ๒๙ เมื่อคณะกรรมการพิจารณาเห็นว่า การให้การส่งเสริมแก่กิจการใด หรือแก่ผู้ขอรับการส่งเสริมรายใดไม่สมควรให้ได้รับสิทธิและประโยชน์ตามมาตรา ๒๘ คณะกรรมการจะให้การส่งเสริมแก่กิจการนั้นหรือผู้ขอรับการส่งเสริมรายนั้น และรายต่อ ๆ ไป โดยให้ได้รับลดหย่อนอากรขาเข้าสำหรับเครื่องจักรเพียงกึ่งหนึ่ง หรือจะไม่ให้ได้รับยกเว้นอากรขาเข้าสำหรับเครื่องจักรเลยก็ได้

ฯลฯ

ฯลฯ

^๔ มาตรา ๑๑ ในการปฏิบัติหน้าที่ตามพระราชบัญญัตินี้ คณะกรรมการจะมอบอำนาจให้สำนักงานกระทำการใด ๆ แทน หรือแต่งตั้งคณะกรรมการเพื่อให้กระทำการใด ๆ ตามที่มอบหมาย หรือเรียกบุคคลใดซึ่งเกี่ยวข้องมาให้ข้อเท็จจริง คำอธิบาย คำแนะนำ หรือความเห็นก็ได้

ฯลฯ

ฯลฯ

ยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้าจะตกได้แก่บริษัทลิสซิงโดยตรง อันไม่ตรงกับวัตถุประสงค์ของกฎหมายที่ต้องการลดภาระของผู้ได้รับการส่งเสริม คณะกรรมการกฤษฎีกา (กรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๘) จึงเห็นว่า ในกรณีที่คณะกรรมการอนุญาตให้ผู้ได้รับการส่งเสริมจำหน่ายเครื่องจักรให้แก่บริษัทลิสซิงตามกรณีที่หารือมานี้ คณะกรรมการต้องอาศัยอำนาจตามมาตรา ๔๑ วรรคสาม วางข้อกำหนดให้นำกฎหมายว่าด้วยพิกัดอัตราศุลกากรมาใช้บังคับ เพื่อไม่ให้มีการยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้าสำหรับเครื่องจักรที่โอนไปให้แก่บริษัทลิสซิง โดยพิจารณาเปรียบเทียบกับมาตรา ๔๒^๕ แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุนฯ ในเรื่องการบังคับจำนองเครื่องจักรที่ได้รับยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้าก่อนระยะเวลาที่คณะกรรมการกำหนดตามมาตรา ๔๐ ซึ่งให้ถือว่าผู้รับจำนองนั้นเป็นผู้นำของเข้าซึ่งสันนิษฐานในการได้รับยกเว้นหรือลดหย่อนภาษีอากรสำหรับเครื่องจักรนั้นในวันรับโอน ทั้งนี้ เนื่องจากสิทธิและประโยชน์ในการได้รับการยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้าสำหรับเครื่องจักรที่นำเข้าเป็นสิทธิและประโยชน์ที่ให้แก่ผู้ได้รับการส่งเสริมเท่านั้น ดังเห็นได้จากมาตรา ๒๘ แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุนฯ ซึ่งกำหนดว่าผู้ที่ได้รับยกเว้นอากรขาเข้าคือผู้ได้รับการส่งเสริม และมาตรา ๔๐(๑)^๖ ที่กำหนดว่า ภายในระยะเวลาที่คณะกรรมการกำหนด ห้ามมิให้ผู้ได้รับการส่งเสริมนำเครื่องจักรที่ได้รับยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้าไปใช้ในกิจการอื่น นอกเหนือจากกิจการที่ผู้ได้รับการส่งเสริม หรือยินยอมให้ผู้อื่นใช้เครื่องจักรนั้น เว้นแต่ได้รับอนุญาตจากคณะกรรมการ ส่วนการเช่าเครื่องจักรแบบลิสซิงกลับมานั้นไม่ทำให้ผลของการจำหน่ายเครื่องจักรให้แก่บริษัทลิสซิงเปลี่ยนแปลงไป

ประการที่สอง เห็นว่า ตามมาตรา ๔๑ แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุนฯ ได้กำหนดให้คณะกรรมการมีอำนาจอนุญาตให้ผู้ได้รับการส่งเสริมจำหน่าย จำหน่าย โอน ฯลฯ เครื่องจักรได้เฉพาะกรณีที่เป็นเครื่องจักรที่ได้รับยกเว้นหรือลดหย่อนภาษีอากรตามมาตรา ๒๘ หรือมาตรา ๒๙ เท่านั้น สำหรับเครื่องจักรในกรณีที่หารือนี้เป็นเครื่องจักรที่มีได้รับยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้าเพราะเป็นเครื่องจักรที่ไม่มีอากรขาเข้า หรืออยู่ในพิกัดอัตราอากรขาเข้าต่ำกว่าร้อยละ ๑๐ ซึ่งไม่ได้รับยกเว้นอากรขาเข้าตามข้อ ๖^๗ ของประกาศคณะกรรมการส่งเสริมการ

^๕ มาตรา ๔๒ ในกรณีที่ผู้ได้รับการส่งเสริมจำหน่ายเครื่องจักรที่ได้รับยกเว้นหรือลดหย่อนภาษีอากร และผู้รับจำนองซึ่งมิได้เป็นผู้ได้รับการส่งเสริมบังคับจำนองเครื่องจักรนั้นก่อนพ้นกำหนดเวลาที่คณะกรรมการกำหนดตามมาตรา ๔๐ให้นำกฎหมายว่าด้วยพิกัดอัตราศุลกากรมาใช้บังคับแก่ผู้รับจำนองโดยให้ถือว่าผู้รับจำนองนั้นเป็นผู้นำของเข้าซึ่งสันนิษฐานในการได้รับยกเว้นหรือลดหย่อนภาษีอากรสำหรับเครื่องจักรนั้นในวันรับโอน

^๖ มาตรา ๔๐ ภายในเวลาที่คณะกรรมการกำหนดซึ่งต้องไม่น้อยกว่าห้าปีแต่ไม่เกินสิบห้าปี ห้ามมิให้ผู้ได้รับการส่งเสริม

(๑) ใช้เครื่องจักรที่ผู้ได้รับการส่งเสริมได้รับยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้าเพื่อการอื่น นอกจากกิจการที่ผู้ได้รับการส่งเสริมได้รับการส่งเสริมหรือยินยอมให้ผู้อื่นใช้เครื่องจักรนั้น

(๒) ย้ายโรงงานหรือสถานที่ประกอบกิจการไปตั้งหรือดำเนินการในท้องที่อื่น นอกจากที่กำหนดในบัตรส่งเสริม

ทั้งนี้ เว้นแต่จะได้รับอนุญาตจากคณะกรรมการตามมาตรา ๔๑

^๗ หลักเกณฑ์การให้สิทธิและประโยชน์ด้านภาษีอากร

ลงทุน ที่ ๑/๒๕๓๖ เรื่อง นโยบายและหลักเกณฑ์การส่งเสริมการลงทุน ลงวันที่ ๙ เมษายน ๒๕๓๖ ดังนั้น การจำหน่ายเครื่องจักรดังกล่าวจึงไม่อยู่ในอำนาจอนุญาตของคณะกรรมการตามมาตรา ๔๑

ส่วนการที่ผู้ได้รับการส่งเสริมใช้หนังสือของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนเพื่อค้ำประกันภาษีมูลค่าเพิ่มแทนการชำระภาษีมูลค่าเพิ่มสำหรับเครื่องจักรที่นำเข้านั้น เป็นการที่ผู้ได้รับการส่งเสริมได้รับสิทธิและประโยชน์ตามที่กำหนดไว้ในประกาศอธิบดีกรมสรรพากรเกี่ยวกับภาษีมูลค่าเพิ่ม (ฉบับที่ ๒๐) เรื่อง กำหนดหลักเกณฑ์ วิธีการ และเงื่อนไขการวางประกันและการถอนประกันภาษีมูลค่าเพิ่ม ตามมาตรา ๘๓/๘ แห่งประมวลรัษฎากร ลงวันที่ ๒๗ ธันวาคม ๒๕๓๕ มิใช่เป็นเรื่องที่อยู่ในอำนาจของคณะกรรมการตามที่กำหนดไว้ในพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุนฯ

ประเด็นที่สาม คณะกรรมการกฤษฎีกา (กรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๘) ได้พิจารณาข้อหารือประกอบกับได้ฟังคำชี้แจงข้อเท็จจริงเพิ่มเติมจากผู้แทนสำนักนายกรัฐมนตรี

๖.๑ เขต ๑ โครงการที่ประกอบการหรือตั้งโรงงานในกรุงเทพมหานคร สมุทรปราการ สมุทรสาคร ปทุมธานี นนทบุรี และนครปฐม

๖.๑.๑ ให้ได้รับลดหย่อนอากรขาเข้าสำหรับเครื่องจักรกึ่งหนึ่งเฉพาะรายการที่ไม่อยู่ในประกาศกระทรวงการคลัง ที่ ศก.๑๓/๒๕๓๓ ลงวันที่ ๑๘ กันยายน ๒๕๓๓ เว้นแต่รายการเครื่องจักรที่มีอากรขาเข้าต่ำกว่าร้อยละ ๑๐ จะไม่ได้รับการลดหย่อนสำหรับโครงการต่อไปนี้

ฯลฯ

ฯลฯ

๖.๒ เขต ๒ โครงการที่ประกอบการหรือตั้งโรงงานในจังหวัดสมุทรสงคราม ราชบุรี กาญจนบุรี สุพรรณบุรี อ่างทอง พระนครศรีอยุธยา สระบุรี นครนายก ฉะเชิงเทรา และชลบุรี

๖.๒.๑ ให้ได้รับลดหย่อนอากรขาเข้าสำหรับเครื่องจักรกึ่งหนึ่งเฉพาะรายการที่ไม่อยู่ในประกาศกระทรวงการคลัง ที่ ศก.๑๓/๒๕๓๓ ลงวันที่ ๑๘ กันยายน ๒๕๓๓ เว้นแต่รายการเครื่องจักรที่มีอากรขาเข้าต่ำกว่าร้อยละ ๑๐ จะไม่ได้รับการลดหย่อน

ฯลฯ

ฯลฯ

๔ ข้อ ๒ การนำเข้าเครื่องจักรหรือการนำเข้าวัตถุดิบเพื่อใช้ในการผลิตเพื่อการส่งออกของผู้ได้รับการส่งเสริมการลงทุน ผู้นำเข้าจะวางเงินประกันหลักประกัน หรือจัดให้มีผู้ค้ำประกันเพื่อเป็นประกันภาษีมูลค่าเพิ่มที่ต้องชำระหรือพึงชำระแทนการชำระภาษีมูลค่าเพิ่มก็ได้ สำหรับวิธีการวางประกันให้กระทำโดยการยื่นหนังสือค้ำประกันของธนาคารต่ออธิบดีกรมศุลกากร ณ กรมศุลกากร หรือ ณ ด่านศุลกากรที่อธิบดีกรมศุลกากรกำหนดพร้อมกับหนังสือของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนซึ่งแจ้งขอให้ผู้นำเข้าใช้หนังสือค้ำประกันของธนาคารเป็นประกันภาษีมูลค่าเพิ่ม และการถอนประกันดังกล่าวให้กระทำได้เมื่อสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนได้มีหนังสือถึงอธิบดีกรมศุลกากรรับรองว่าเครื่องจักรหรือวัตถุดิบดังกล่าวเป็นของที่ได้รับอนุมัติให้นำเข้าตามโครงการส่งเสริมการลงทุนและขอให้สั่งถอนประกันดังกล่าว

ข้อ ๓ การวางประกันและการถอนประกันตามข้อ ๒ ผู้นำเข้าจะใช้หนังสือของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนเป็นเสมือนหนังสือค้ำประกันแทนหนังสือค้ำประกันของธนาคาร และใช้หนังสือดังกล่าวเป็นหลักฐานในการถอนประกันด้วยก็ได้ ในกรณีดังกล่าวหนังสือของสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนจะต้องรับรองว่าเครื่องจักรหรือวัตถุดิบดังกล่าวเป็นของที่ได้รับอนุมัติให้ได้รับสิทธิและประโยชน์ตามโครงการที่ได้รับอนุมัติส่งเสริมการลงทุน และขอให้สั่งถอนประกันดังกล่าวด้วย

ฯลฯ

ฯลฯ

(สำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน) แล้ว เห็นว่า ประเด็นที่ข้อหาเรื่องนี้เป็นกรณีผู้ได้รับส่งเสริมทำสัญญาเช่าเครื่องจักรแบบลิสซิ่งกับบริษัทลิสซิ่งไว้ก่อนที่จะมีการนำเครื่องจักรเข้า และเมื่อบริษัทลิสซิ่งได้รับใบตราส่ง(B/L) ก็ได้สลักหลังให้แก่ผู้ได้รับการส่งเสริมรายนั้นเอง กรณีนี้ผู้ได้รับการส่งเสริมจะต้องขออนุญาตก่อนหรือไม่ และคณะกรรมการมีอำนาจอนุญาตให้ผู้ได้รับการส่งเสริมใช้สิทธิยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้าตามบัตรส่งเสริมได้หรือไม่

คณะกรรมการกฤษฎีกา (กรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๘) ได้พิจารณาปัญหาดังกล่าวแล้ว เห็นว่า เครื่องจักรที่นำเข้ามานั้น บริษัทลิสซิ่งเป็นผู้ส่งเข้ามาในนามของตนเองเพื่อให้ผู้ได้รับการส่งเสริมเช่าตามสัญญาลิสซิ่งที่ได้ทำไว้ก่อนนำเข้า เมื่อบริษัทลิสซิ่งได้รับใบตราส่งแล้ว จึงได้สลักหลังใบตราส่งให้แก่ผู้ได้รับการส่งเสริม ซึ่งคำว่า “ใบตราส่ง” นั้น ตามมาตรา ๓^๙ แห่งพระราชบัญญัติรับขนของทางทะเล พ.ศ.๒๕๓๔ ได้กำหนดนิยามไว้ว่า หมายถึงหลักฐานที่ผู้ขนส่งออกให้แก่ผู้ส่งของเพื่อแสดงว่าผู้ขนส่งได้รับของตามที่ระบุในใบตราส่งไว้ในความดูแลแล้ว และผู้ขนส่งรับที่จะส่งมอบของดังกล่าวให้แก่ผู้มีสิทธิรับของนั้นเมื่อได้รับเวนคืนใบตราส่ง ดังนั้น ผลของการที่บริษัทลิสซิ่งสลักหลังใบตราส่งให้แก่ผู้ได้รับการส่งเสริมจึงเป็นเพียงทำให้ผู้ได้รับการส่งเสริมเป็นผู้มีสิทธิรับเครื่องจักรตามที่ปรากฏในใบตราส่งเท่านั้น มิได้ทำให้เปลี่ยนแปลงฐานะของผู้ได้รับการส่งเสริมที่เป็นผู้เช่าเครื่องจักรจากบริษัทลิสซิ่งซึ่งเป็นผู้ให้เช่าตามสัญญาเช่าเครื่องจักรแบบลิสซิ่งที่ได้กระทำไว้ก่อนการนำเข้า และโดยที่พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุนกำหนดให้สิทธิและประโยชน์ต่าง ๆ รวมทั้งสิทธิและประโยชน์ในเรื่องการยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้าเกี่ยวกับเครื่องจักรเป็นสิทธิประโยชน์ของผู้ได้รับการส่งเสริมเท่านั้น^{๑๐} และเครื่องจักรที่จะได้รับยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้าจะต้องเป็นเครื่องจักรที่จำเป็นต้องใช้ในกิจการที่ได้รับการส่งเสริมด้วย^{๑๑} ฉะนั้น การที่บริษัทลิสซิ่งสลักหลังใบตราส่งให้แก่ผู้ได้รับการส่งเสริมก็ดี หรือการที่ผู้ได้รับการส่งเสริมรับเอาใบตราส่งนั้นมาก็ดี จึงไม่เกี่ยวกับอำนาจอนุญาตของคณะกรรมการตามมาตรา ๔๑ แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน

สำหรับกรณีที่ว่าคณะกรรมการมีอำนาจอนุญาตให้ผู้ได้รับการส่งเสริมใช้สิทธิยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้าตามบัตรส่งเสริมได้หรือไม่ นั้น ตามหนังสือของสำนักงาน

^๙ มาตรา ๓ ในพระราชบัญญัตินี้

ฯลฯ

ฯลฯ

“ใบตราส่ง” หมายความว่า เอกสารที่ผู้ขนส่งออกให้แก่ผู้ส่งของเป็นหลักฐานแห่งสัญญารับขนของทางทะเลแสดงว่าผู้ขนส่งได้รับของตามที่ระบุในใบตราส่งไว้ในความดูแลหรือได้บรรทุกของลงเรือแล้ว และผู้ขนส่งรับที่จะส่งมอบของดังกล่าวให้แก่ผู้มีสิทธิรับของนั้นเมื่อได้รับเวนคืนใบตราส่ง

^{๑๐} โปรดดูเชิงอรรถที่ ๒ และ ๓, ข้างต้น

^{๑๑} มาตรา ๔ ในพระราชบัญญัตินี้

ฯลฯ

ฯลฯ

“เครื่องจักร” หมายความว่า เครื่องจักรที่จำเป็นต้องใช้ในกิจการที่ได้รับการส่งเสริม และเครื่องจักรที่จำเป็นต้องใช้ในการก่อสร้างโรงงาน ซึ่งรวมถึงส่วนประกอบ อุปกรณ์ เครื่องมือ เครื่องใช้ และโครงโรงงานสำเร็จรูปที่นำมาติดตั้งเป็นโรงงานด้วย

ฯลฯ

ฯลฯ

คณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนที่ขอหารืออาจทำให้เข้าใจได้อีกทางหนึ่งว่าหมายถึงกรณีอำนาจของคณะกรรมการตามมาตรา ๒๘ และมาตรา ๒๙ แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุนฯ ซึ่งในเรื่องนี้คณะกรรมการกฤษฎีกา (กรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๘) เห็นว่า มาตรา ๒๘ เป็นเรื่องเกี่ยวกับการยกเว้นอากรขาเข้าสำหรับเครื่องจักรซึ่งคณะกรรมการพิจารณาอนุมัติให้แก่ผู้ได้รับการส่งเสริม ดังนั้นหากกิจการลิสซึ่งเป็นกิจการที่ได้รับการส่งเสริม และผู้ประกอบการลิสซึ่งเป็นผู้ได้รับการส่งเสริม คณะกรรมการก็ย่อมมีอำนาจอนุมัติตามเงื่อนไขที่กำหนดไว้ในมาตรานี้ แต่หากกิจการลิสซึ่งมิใช่กิจการที่ได้รับการส่งเสริม และผู้ประกอบการลิสซึ่งมิใช่ผู้ได้รับการส่งเสริม คณะกรรมการก็ไม่อาจใช้อำนาจตามมาตรา ๒๘ อนุมัติให้ยกเว้นอากรขาเข้าสำหรับเครื่องจักรที่นำเข้ามาได้ ส่วนมาตรา ๒๙ เป็นกรณีที่หากคณะกรรมการเห็นว่า ในการให้การส่งเสริมแก่กิจการใดหรือผู้ขอรับการส่งเสริมรายใดไม่สมควรให้สิทธิและประโยชน์ตามมาตรา ๒๘ คณะกรรมการก็มีอำนาจที่จะให้กิจการนั้นหรือผู้ขอรับการส่งเสริมรายนั้นได้รับลดหย่อนอากรขาเข้าสำหรับเครื่องจักรเพียงกึ่งหนึ่งก็ได้ หรือมิให้ได้รับการยกเว้นอากรขาเข้าเลยก็ได้ ในกรณีที่หารือนี้ไม่ปรากฏว่ากิจการลิสซึ่งเป็นกิจการที่ได้รับการส่งเสริม ดังนั้นเครื่องจักรที่นำเข้ามาดังกล่าวจึงไม่อยู่ในข่ายได้รับลดหย่อนอากรขาเข้าตามมาตรา ๒๙ อีกเช่นกัน

(ลงชื่อ) อัคราทร จุฬารัตน
(นายอัคราทร จุฬารัตน)
เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
มกราคม ๒๕๕๑