

บันทึก

เรื่อง การขอรับสิทธิและประโยชน์ตามมาตรา ๓๑ วรรคสาม แห่งพระราชบัญญัติ
ส่งเสริมการลงทุน พ.ศ.๒๕๒๐ (ดุลพินิจของคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน
ในการให้สิทธิและประโยชน์ตามมาตรา ๓๑ วรรคสาม แก่ผู้ได้รับบัตรส่งเสริม
ตามประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๒๗ ลงวันที่ ๑๘ ตุลาคม พ.ศ.๒๕๑๕)

สำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน สำนักนายกรัฐมนตรี ได้มีหนังสือ
ที่ นร ๑๒๐๑/๕๑๗๑ ลงวันที่ ๑๒ พฤศจิกายน ๒๕๒๙ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
ความว่า บริษัทไทยเซ็นทรัลเคมี จำกัด ซึ่งเป็นผู้ได้รับการส่งเสริมการลงทุนตามประกาศของคณะ
ปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๒๗ ลงวันที่ ๑๘ ตุลาคม พ.ศ.๒๕๑๕ โดยได้รับสิทธิและประโยชน์ยกเว้นภาษีเงิน
ได้นิติบุคคลตามข้อ ๒๐^๑แห่งประกาศของคณะปฏิวัติดังกล่าว ได้ขอรับสิทธิและประโยชน์เพิ่มเติม
ตามมาตรา ๓๑ วรรคสาม^๒แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ.๒๕๒๐ ที่ว่า "ในกรณีที่

^๑ข้อ ๒๐ ภายใต้บังคับข้อ ๒๖ ให้ผู้ได้รับการส่งเสริมได้รับยกเว้นไม่ต้องเสียภาษีเงินได้นิติ
บุคคลสำหรับกำไรสุทธิที่ได้จากการประกอบกิจการที่ได้รับส่งเสริมภายในระยะเวลาที่คณะกรรมการกำหนด ซึ่ง
ต้องไม่น้อยกว่าสามปีแต่ไม่เกินแปดปีนับแต่วันที่มียรายได้จากการประกอบกิจการนั้น

รายได้ที่ต้องนำมาคำนวณกำไรสุทธิที่ได้จากการประกอบกิจการตามวรรคหนึ่ง ให้รวมถึง
รายได้จากการจำหน่ายผลพลอยได้และรายได้จากการจำหน่ายสินค้าถึงสำเร็จรูปตามที่คณะกรรมการพิจารณา
เห็นสมควร

ในกรณีที่บริษัทจดทะเบียนในต่างประเทศ จะได้รับยกเว้นไม่ต้องเสียภาษีเงินได้นิติ
บุคคลเฉพาะเมื่อประเทศที่เป็นที่ตั้งสำนักงานใหญ่ของบริษัทนั้นไม่เก็บภาษีเงินได้นิติบุคคลจากการลงทุนใน
กิจการที่บริษัทนั้นประกอบในประเทศไทย หรือยอมให้นำเอาภาษีเงินได้นิติบุคคลที่ยกเว้นให้ตามวรรคหนึ่งเป็น
เครดิต หักออกจากภาษีเงินได้นิติบุคคลที่ต้องเสียในประเทศนั้น เสมือนหนึ่งว่าภาษีเงินได้นิติบุคคลที่ยกเว้นให้
เป็นภาษีที่เสียในประเทศไทยแล้ว

ภาษีเงินได้นิติบุคคลที่ยกเว้นให้แก่ผู้ได้รับการส่งเสริมตามวรรคหนึ่ง ไม่รวมถึงภาษีเงินได้มา
ตรา ๗๐ ทวิ แห่งประมวลรัษฎากร

^๒มาตรา ๓๑ ผู้ได้รับการส่งเสริมจะได้รับยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลสำหรับกำไรสุทธิที่ได้
จากการประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริมมีกำหนดเวลาตามที่คณะกรรมการกำหนด ซึ่งต้องไม่น้อยกว่าสามปี
แต่ไม่เกินแปดปีนับแต่วันที่เริ่มมียรายได้จากการประกอบกิจการนั้น

รายได้ที่ต้องนำมาคำนวณกำไรสุทธิที่ได้จากการประกอบกิจการตามวรรคหนึ่ง ให้รวมถึง
รายได้จากการจำหน่ายผลพลอยได้และรายได้จากการจำหน่ายสินค้าถึงสำเร็จรูปตามที่คณะกรรมการพิจารณา
เห็นสมควร

ในกรณีที่ประกอบกิจการขาดทุนในระหว่างเวลาได้รับยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลตามวรรค
หนึ่ง ผู้ได้รับการส่งเสริมจะได้รับอนุญาตให้นำผลขาดทุนประจำปีที่เกิดขึ้นในระหว่างเวลานั้น ไปหักออกจาก
กำไรสุทธิที่เกิดขึ้นภายหลังระยะเวลาได้รับยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคล มีกำหนดเวลาไม่เกินห้าปีนับแต่วันพ้น
กำหนดเวลานั้น โดยจะเลือกหักจากกำไรสุทธิของปีใดปีหนึ่งหรือหลายปีก็ได้

ประกอบกิจการขาดทุนในระหว่างเวลาได้รับยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลตามวรรคหนึ่ง ผู้ได้รับการส่งเสริมจะได้รับอนุญาตให้นำผลขาดทุนประจำปีที่เกิดขึ้นในระหว่างเวลานั้นไปหักออกจากกำไรสุทธิที่เกิดขึ้นภายหลังระยะเวลาได้รับยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคล มีกำหนดเวลาไม่เกินห้าปีนับแต่วันพ้นกำหนดเวลานั้น โดยจะเลือกหักจากกำไรสุทธิของปีใดปีหนึ่งหรือหลายปีก็ได้” สำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนจึงขอให้คณะกรรมการกฤษฎีกาให้ความเห็นในประเด็นที่ว่า คณะกรรมการสามารถมีดุลพินิจในการให้สิทธิและประโยชน์ตามมาตรา ๓๑ วรรคสาม^๓เพิ่มเติมแก่ผู้ได้รับการส่งเสริมที่ได้รับสิทธิและประโยชน์ยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลตามข้อ ๒๐^๔แห่งประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๒๗ ลงวันที่ ๑๘ ตุลาคม พ.ศ.๒๕๑๕ ได้หรือไม่เพียงใด

คณะกรรมการกฤษฎีกา (กรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๗) ได้พิจารณาปัญหาดังกล่าวประกอบกับคำชี้แจงของผู้แทนสำนักนายกรัฐมนตรี (สำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน) และผู้แทนกระทรวงการคลัง (กรมสรรพากร) แล้ว มีความเห็นว่า การให้สิทธิและประโยชน์ตามมาตรา ๓๑ วรรคสาม^๕แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. ๒๕๒๐ เพิ่มเติมแก่ผู้ได้รับการส่งเสริมที่ได้รับยกเว้นไม่ต้องเสียภาษีเงินได้นิติบุคคลอยู่แล้วตามข้อ ๒๐^๖แห่งประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๒๗ ลงวันที่ ๑๘ ตุลาคม พ.ศ.๒๕๑๕ จะเป็นดุลพินิจของคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนหรือไม่ นั้นจะต้องพิจารณามาตรา ๕๘^๗แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ.๒๕๒๐ ซึ่งบัญญัติให้ถือว่า ผู้ได้รับบัตรส่งเสริมตามประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๒๗ เป็นผู้ได้รับการส่งเสริมตามพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ.๒๕๒๐ นี้ และมีสิทธิที่จะขอรับสิทธิและประโยชน์ดังกล่าวด้วย ทั้งนี้ เพื่อให้ผู้ได้รับบัตรส่งเสริมตามประกาศของคณะปฏิวัตินี้ดังกล่าวมีสิทธิเท่าเทียมกับผู้ได้รับการส่งเสริมตามพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ.๒๕๒๐ ในเมื่อผู้ได้รับบัตรส่งเสริมตามประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๒๗ ได้ยื่นคำขอรับสิทธิและประโยชน์เพิ่มเติมมาตรา ๕๘^๘แล้ว การที่คณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนจะมีอำนาจใช้ดุลพินิจให้สิทธิและประโยชน์หรือไม่นั้นย่อมเป็นไปตามบทบัญญัติในแต่ละมาตราที่เกี่ยวข้องกับการให้สิทธิและประโยชน์นั้น ๆ กล่าวคือ ถ้าเป็นกรณีที่กฎหมายกำหนดให้ผู้ได้รับการส่งเสริมได้รับสิทธิและประโยชน์นั้นแล้ว คณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนจะต้องให้สิทธิและ

^๓โปรดดูเชิงอรรถที่ (๒)

^๔โปรดดูเชิงอรรถที่ (๑)

^๕โปรดดูเชิงอรรถที่ (๒)

^๖โปรดดูเชิงอรรถที่ (๑)

^๗มาตรา ๕๘ ให้ถือว่าผู้ได้รับบัตรส่งเสริมในการประกอบกิจการอุตสาหกรรมตามประเภท ขนาด และเงื่อนไขที่กำหนดโดยกฎกระทรวงหรือประกาศของคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนเพื่อกิจการอุตสาหกรรมตามกฎหมายว่าด้วยการส่งเสริมการลงทุนเพื่อกิจการอุตสาหกรรม และผู้ได้รับบัตรส่งเสริมตามประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๒๗ ลงวันที่ ๑๘ ตุลาคม พ.ศ.๒๕๑๕ อยู่แล้วในวันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ เป็นผู้ได้รับการส่งเสริมตามพระราชบัญญัตินี้ โดยให้ได้รับสิทธิและประโยชน์ตามเงื่อนไขที่กำหนดไว้ในบัตรส่งเสริม และให้มีสิทธิที่จะขอรับสิทธิและประโยชน์ตามพระราชบัญญัตินี้ด้วย

^๘โปรดดูเชิงอรรถที่ (๗)

ประโยชน์นั้นโดยไม่มีอำนาจใช้ดุลพินิจ แต่ถ้ามติใดกฎหมายกำหนดให้คณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนมีอำนาจพิจารณาว่าจะให้หรือไม่ให้สิทธิและประโยชน์อย่างใด กรณีนั้นย่อมเป็นดุลพินิจของคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน สำหรับมาตรา ๓๑ วรรคสาม^๙ นั้น เป็นกรณีที่กฎหมายบัญญัติให้ผู้ได้รับการส่งเสริมซึ่งประกอบกิจการขาดทุนในระหว่างเวลาได้รับยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคลตามมาตรา ๓๑ วรรคหนึ่ง^{๑๐} ได้รับอนุญาตให้นำผลขาดทุนประจำปีที่เกิดขึ้นในระหว่างเวลานั้นไปหักออกจากกำไรสุทธิที่เกิดขึ้นภายหลังระยะเวลาที่ได้รับยกเว้นภาษีเงินได้นิติบุคคล ฉะนั้นจึงเป็นเรื่องที่กฎหมายกำหนดให้ผู้ได้รับสิทธิและประโยชน์ตามมาตรา ๓๑ วรรคหนึ่ง^{๑๐} ได้รับสิทธิและประโยชน์ตามวรรคสามด้วย แต่เนื่องจากสิทธิและประโยชน์ตามมาตรา ๓๑ วรรคสาม^{๑๒} มิได้มีกำหนดไว้ในข้อ ๒๐^{๑๑} แห่งประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๒๗ ดังนั้น การที่จะได้รับสิทธิและประโยชน์ดังกล่าวจึงเป็นสิทธิและประโยชน์เพิ่มเติมที่ผู้ได้รับบัตรส่งเสริมตามประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๒๒๗ จะขอรับได้ตามมาตรา ๕๔^{๑๔} แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุนฯ เมื่อผู้ได้รับบัตรส่งเสริมฯ ได้ยื่นคำขอรับสิทธิและประโยชน์ตามมาตรา ๓๑ วรรคสาม^{๑๕} แล้ว ย่อมจะต้องได้รับสิทธิและประโยชน์ดังกล่าวตามที่กฎหมายบัญญัติไว้ โดยคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนไม่มีอำนาจใช้ดุลพินิจ

(ลงชื่อ) อมร จันทรมบูรณ์

(นายอมร จันทรมบูรณ์)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

กุมภาพันธ์ ๒๕๓๐

^๙โปรดดูเชิงอรรถที่ (๒)

^{๑๐}โปรดดูเชิงอรรถที่ (๒)

^{๑๑}โปรดดูเชิงอรรถที่ (๒)

^{๑๒}โปรดดูเชิงอรรถที่ (๒)

^{๑๓}โปรดดูเชิงอรรถที่ (๑)

^{๑๔}โปรดดูเชิงอรรถที่ (๗)

^{๑๕}โปรดดูเชิงอรรถที่ (๒)