

บันทึก

เรื่อง สิทธิและประโยชน์พิเศษของผู้ได้รับการส่งเสริมที่ประกอบกิจการที่ได้รับ
การส่งเสริมในเขตส่งเสริมการลงทุนตามมาตรา ๓๕ แห่งพระราชบัญญัติ
ส่งเสริมการลงทุน พ.ศ.๒๕๒๐

สำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนได้มีหนังสือ ที่ นร ๑๒๐๑/๒๕๐๗ ลงวันที่ ๗ เมษายน ๒๕๓๒ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ความว่า คณะอนุกรรมการ พิจารณาการดำเนินการโครงการอุตสาหกรรมปิโตรเคมีซึ่งมีรัฐมนตรีประจำสำนักนายกรัฐมนตรี (นายกร ทัพพะรังสี) เป็นประธาน ได้พิจารณาการขอรับสิทธิและประโยชน์เพิ่มเติมตามมาตรา ๓๕^๑ แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ.๒๕๒๐ สำหรับการตั้งโรงงานในเขตส่งเสริมการลงทุนของผู้ที่ได้รับการส่งเสริมการลงทุนที่ได้รับอนุมัติการส่งเสริมก่อนพื้นที่ที่ตั้งโรงงานนั้นจะได้ ประกาศเป็นเขตส่งเสริมการลงทุน และมีมติให้หรือคณะกรรมการกฤษฎีกาว่า ในกรณีดังกล่าว คณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนมีอำนาจจะอนุมัติให้ได้รับสิทธิและประโยชน์เพิ่มเติมหรือไม่

^๑พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ.๒๕๒๐

มาตรา ๓๕ เพื่อส่งเสริมการลงทุนในท้องที่ใด คณะกรรมการจะกำหนดท้องที่นั้นเป็นเขต ส่งเสริมการลงทุนก็ได้โดยประกาศในราชกิจจานุเบกษา

นอกจากสิทธิและประโยชน์ตามมาตราอื่น คณะกรรมการมีอำนาจให้ผู้ได้รับการส่งเสริมที่ ประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริมในเขตที่กำหนดตามวรรคหนึ่ง ได้รับสิทธิและประโยชน์พิเศษอย่างใดอย่าง หนึ่งหรือหลายอย่างดังต่อไปนี้

(๑) การลดหย่อนภาษีการค้าสำหรับการขายผลิตภัณฑ์ หรือผลิตภัณฑ์ที่ได้รับการส่งเสริม ผลิตหรือประกอบไม่เกินร้อยละเก้าสิบของอัตราปกติเป็นเวลาไม่เกินห้าปีนับแต่วันที่เริ่มมีรายได้จากการ ประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริม

(๒) การลดหย่อนภาษีเงินได้นิติบุคคลสำหรับกำไรสุทธิที่ได้จากการลงทุนในอัตราร้อยละห้า สิบของอัตราปกติที่กำหนดห้าปี โดยนับจากวันที่พ้นกำหนดระยะเวลาตามมาตรา ๓๑ วรรคหนึ่ง หรือนับจาก วันที่เริ่มมีรายได้จากการประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริมในกรณีที่ผู้ได้รับการส่งเสริมไม่ได้รับยกเว้นภาษีเงิน ได้นิติบุคคล

(๓) การอนุญาตให้หักค่าขนส่ง ค่าไฟฟ้า และค่าประปาสองเท่าของจำนวนเงินที่ผู้ได้รับการ ส่งเสริมได้เสียไปเป็นค่าใช้จ่ายในการประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริม เพื่อประโยชน์ในการคำนวณภาษีเงิน ได้นิติบุคคล ทั้งนี้ ตามเงื่อนไขวิธีการ และระยะเวลาที่คณะกรรมการกำหนด

(๔) การอนุญาตให้หักเงินที่ผู้ได้รับการส่งเสริมลงทุนในการติดตั้งหรือก่อสร้างสิ่งอำนวยความสะดวกในการประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริมตามหลักเกณฑ์ที่คณะกรรมการพิจารณา กำหนดจากกำไร สุทธิรวมทั้งสิ้นไม่เกินร้อยละยี่สิบห้าของเงินที่ลงทุนแล้วในการนั้น โดยผู้ได้รับการส่งเสริมจะเลือกหักจากกำไร สุทธิของปีใดปีหนึ่งหรือหลายปีก็ได้ภายในสิบปีนับแต่วันที่เริ่มมีรายได้จากการลงทุน ทั้งนี้ นอกเหนือไปจากการหัก ค่าเสื่อมราคาตามปกติ

และหากอนุมัติได้ จะให้เริ่มนับตั้งแต่เมื่อใด ตัวอย่างเช่น บริษัท ก. ได้รับอนุมัติการส่งเสริมเมื่อวันที่ ๑ มกราคม ๒๕๒๙ ตั้งโรงงานที่จังหวัดระยอง ได้รับอนุมัติให้เปิดดำเนินการ (มีรายได้) ตั้งแต่วันที่ ๑ กรกฎาคม ๒๕๓๐ ต่อมา เมื่อวันที่ ๑ กันยายน ๒๕๓๐ คณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนได้ประกาศให้จังหวัดระยองเป็นเขตส่งเสริมการลงทุน บริษัท ก. ได้ยื่นขอรับสิทธิและประโยชน์เพิ่มเติมสำหรับการตั้งโรงงานในเขตส่งเสริมการลงทุนตามมาตรา ๓๕ คณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนมีอำนาจจะอนุมัติให้บริษัท ก. ได้รับสิทธิและประโยชน์เพิ่มเติมตามที่ขอหรือไม่ และหากอนุมัติได้ จะเริ่มนับจากวันใด

คณะกรรมการกฤษฎีกา (กรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๗) ได้พิจารณาปัญหาดังกล่าวประกอบกับฟังคำชี้แจงของผู้แทนสำนักนายกรัฐมนตรี (สำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน) แล้ว มีความเห็นดังนี้

๑. สำหรับปัญหาว่า คณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนมีอำนาจหรือไม่ที่จะอนุมัติให้ผู้ได้รับการส่งเสริมซึ่งตั้งโรงงานในเขตส่งเสริมการลงทุนอยู่ก่อนท้องที่ที่ตั้งโรงงานนั้นจะได้ประกาศเป็นเขตส่งเสริมการลงทุน ได้รับสิทธิและประโยชน์พิเศษตามมาตรา ๓๕^๒ แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. ๒๕๒๐ นั้น เห็นว่า การที่พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุนฯ ให้อำนาจคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนในอันที่จะกำหนดให้ท้องที่ใดเป็นเขตส่งเสริมการลงทุน และมีอำนาจให้สิทธิและประโยชน์พิเศษอย่างใดอย่างหนึ่งหรือหลายอย่างตามมาตรา ๓๕ แก่ผู้ได้รับการส่งเสริมที่ประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริมในเขตที่กำหนดนั้น โดยหลักการมีเจตนาคือจะจูงใจให้มีการลงทุนในท้องที่ที่กำหนด แต่ก็มิได้ตัดสิทธิของผู้ได้รับการส่งเสริมที่ประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริมในเขตที่กำหนดอยู่ก่อน เพราะมาตรา ๓๕ วรรคสอง บัญญัติไว้ว่า คณะกรรมการมีอำนาจให้ผู้ได้รับการส่งเสริมที่ประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริมในเขตที่กำหนดได้รับสิทธิและประโยชน์พิเศษอย่างใดอย่างหนึ่งหรือหลายอย่าง ทั้งนี้โดยหาได้จำกัดเฉพาะผู้ได้รับการส่งเสริมที่ประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริมในเขตนั้นในภายหลังประกาศเท่านั้นไม่ จึงหมายความว่า ผู้ได้รับการส่งเสริมที่ประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริมในเขตที่กำหนดทุกรายไม่ว่าจะประกอบกิจการอยู่ก่อนหรือหลังประกาศกำหนดเขตส่งเสริมการลงทุนก็อาจได้รับสิทธิและประโยชน์พิเศษเช่นเดียวกันตามที่คณะกรรมการฯ เห็นสมควร ดังนั้น คณะกรรมการฯ จึงมีอำนาจอนุมัติให้ผู้ได้รับการส่งเสริมที่ประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริมอยู่ก่อนที่ท้องที่ที่ตั้งโรงงานนั้นจะได้ประกาศเป็นเขตส่งเสริมการลงทุนได้รับสิทธิและประโยชน์พิเศษตามมาตรา ๓๕ ได้

๒. สำหรับปัญหาว่า การให้สิทธิและประโยชน์พิเศษตามมาตรา ๓๕^๓ ในกรณีนี้จะเริ่มนับตั้งแต่เมื่อใดนั้น เห็นว่า สิทธิและประโยชน์พิเศษตามมาตรา ๓๕ ย่อมจะเริ่มมีได้ตั้งแต่วันประกาศเขตส่งเสริมการลงทุนเพราะเหตุว่าสิทธิและประโยชน์พิเศษจะเกิดขึ้นก่อนมีประกาศดังกล่าวไม่ได้ ดังนั้น การให้สิทธิและประโยชน์พิเศษจึงเริ่มนับตั้งแต่วันที่กำหนดไว้ในวรรคสอง

^๒โปรดดูเชิงอรรถที่ (๑)

^๓โปรดดูเชิงอรรถที่ (๑)

(๑)-(๔) ของมาตรา ๓๕ แต่ไม่ก่อนวันที่ประกาศเขตส่งเสริมการลงทุน เช่น ในการลดหย่อนภาษีการคำนวณสำหรับการขายผลิตภัณฑ์หรือผลิตผลตามมาตรา ๓๕ วรรคสอง (๑) ก็จะต้องนับตั้งแต่วันที่เริ่มมีรายได้ในกรณีที่มีรายได้จากการประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริมหลังจากมีประกาศเขตส่งเสริมการลงทุนหรือเริ่มนับตั้งแต่วันที่ประกาศเขตส่งเสริมการลงทุนในกรณีที่ประกอบกิจการและมีรายได้ก่อนวันที่ประกาศเขตส่งเสริมการลงทุน แต่การให้สิทธิและประโยชน์ในกรณีหลังนี้ ตามตัวอย่างที่หารือ คณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนมีอำนาจจะอนุมัติให้บริษัท ก. ได้รับสิทธิและประโยชน์พิเศษตามที่ขอได้ตั้งแต่วันที่ ๑ กันยายน ๒๕๓๐ อันเป็นวันที่ประกาศเขตส่งเสริมการลงทุน แต่ไม่เกินวันที่ ๑ กรกฎาคม ๒๕๓๕ ซึ่งเป็นเวลาภายในห้าปีนับตั้งแต่วันที่เริ่มมีรายได้จากการประกอบกิจการที่ได้รับการส่งเสริม

(ลงชื่อ) วัฒนา รัตนวิจิตร

(นายวัฒนา รัตนวิจิตร)

รองเลขาธิการฯ

ปฏิบัติราชการแทน เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

กรกฎาคม ๒๕๓๒