

บันทึก

เรื่อง การดำเนินโครงการเชื่อมต่อทางสัมปทาน สายดินแดง - ดอนเมือง

กรมทางหลวงได้มีหนังสือ ด่วนมาก ที่ คค ๐๖๐๑/๑๐๖๗๒ ลงวันที่ ๑๔ กรกฎาคม ๒๕๓๗ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา สรุปความได้ว่า เดิมกรมทางหลวงทำสัญญาสัมปทานกับบริษัทดอนเมืองโทลล์เวย์ จำกัด ซึ่งต่อมาบริษัทดังกล่าวเปลี่ยนชื่อเป็นบริษัททางยกระดับดอนเมือง จำกัด (มหาชน) เพื่อก่อสร้างทางสัมปทานสายดินแดง-ดอนเมือง กม.๕+๗๐๐ - กม.๒๑+๑๐๐ ตามสัญญาลงวันที่ ๒๑ สิงหาคม ๒๕๓๒ ขณะนี้อยู่ระหว่างดำเนินการก่อสร้าง ต่อมากรมทางหลวงได้พิจารณาเห็นว่าทางหลวงแผ่นดินหมายเลข ๓๑ (ถนนวิภาวดีรังสิต) ช่วงที่ต่อจากทางหลวงสัมปทานสายดินแดง-ดอนเมือง ตั้งแต่ กม.๒๑+๑๐๐ ในอนาคตการจราจรจะติดขัดมาก เพราะถนนวิภาวดีรังสิต บริเวณกองทัพอากาศ และบริเวณท่าอากาศยานนานาชาติกรุงเทพมหานครมีลักษณะเป็นคอขวด เขตทางชนาบด้วยทางรถไฟทางด้านซ้าย และท่าอากาศยานนานาชาติกรุงเทพฯ ทางด้านขวา ขยายความกว้างของเขตทางไม่ได้ จึงเห็นควรพิจารณาแก้ไขปัญหาการจราจรบริเวณดังกล่าวเสียแต่เนิ่น ๆ โดยพิจารณาต่อเส้นทางสัมปทานดินแดง-ดอนเมือง ให้เลยดอนเมืองออกไป คือจาก กม.๒๑+๑๐๐- กม.๒๖+๓๐๐ พร้อมดำเนินการก่อสร้างทางเชื่อมตรงเข้าท่าอากาศยานนานาชาติกรุงเทพฯ ด้วย ซึ่งคณะรัฐมนตรีได้พิจารณาและมีมติอนุมัติในหลักการโครงการดังกล่าวเมื่อวันที่ ๕ กรกฎาคม ๒๕๓๗ โดยให้เอกชนเป็นผู้ดำเนินการและให้กระทรวงคมนาคมปฏิบัติตามขั้นตอนของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ.๒๕๓๕ ต่อไป โดยให้คณะกรรมการตามพระราชบัญญัติดังกล่าวรับไปดำเนินการเจรจาและต่อรองเงื่อนไขต่าง ๆ กับผู้รับสัมปทานรายเดิมก่อนแล้วเสนอคณะรัฐมนตรีพิจารณาอีกครั้ง แต่เนื่องจากกรมทางหลวงเกรงว่าการดำเนินการดังกล่าวอาจมีปัญหาการตีความ หรือข้อพิจารณาว่าการดำเนินการจะไม่สอดคล้องตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ.๒๕๓๕ กรมทางหลวงจึงขอหารือดังนี้

๑. กรมทางหลวงจะแต่งตั้งคณะกรรมการตามมติคณะรัฐมนตรี และตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ.๒๕๓๕ เพื่อให้คณะกรรมการดังกล่าวดำเนินการเจรจากับผู้รับสัมปทานรายเดิมก่อน หากผลการเจรจาเป็นที่ตกลงของทั้งสองฝ่าย ก็จะยกร่างสัญญาแก้ไขเพิ่มเติมต่อท้ายสัญญาสัมปทานเดิม แล้วนำเสนอคณะรัฐมนตรีเพื่อพิจารณาอนุมัติจะเป็นการสอดคล้องกับพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ.๒๕๓๕ หรือไม่

๒. กรมทางหลวงจะต้องจัดทำรายงานการวิเคราะห์ผลกระทบสิ่งแวดล้อมเสนอต่อสำนักงานนโยบายและแผนสิ่งแวดล้อมอีกหรือไม่ เนื่องจากสำนักงานนโยบายและแผนสิ่งแวดล้อมได้เคยเห็นชอบไว้แล้ว ซึ่งกรมทางหลวงจะได้ปฏิบัติตามข้อแนะนำ ๒ ข้อ ของ

สำนักงานนโยบายและแผนสิ่งแวดล้อมโดยเคร่งครัดต่อไป

๓. กรมทางหลวงสมควรดำเนินการอย่างใดอีกหรือไม่ เพื่อให้สอดคล้องกับพระราชบัญญัติดังกล่าว

ต่อมาสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีได้มีหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๒๐๒/ว(ล) ๙๑๐๒ ลงวันที่ ๑๙ กรกฎาคม ๒๕๓๗ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ขอให้พิจารณาปัญหาข้อกฎหมายในเรื่องดังกล่าวว่า กระทรวงคมนาคมจะสามารถอาศัยมติคณะรัฐมนตรีลดขั้นตอนที่ไม่จำเป็นในการต้องปฏิบัติตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ.๒๕๓๕ ตลอดจนกฎหมายอื่นเช่น พระราชบัญญัติส่งเสริมและรักษาคุณภาพสิ่งแวดล้อมแห่งชาติ พ.ศ.๒๕๓๕ ในเรื่องใด เพื่อให้การดำเนินงานตามโครงการรวดเร็วขึ้นได้หรือไม่

คณะกรรมการกฤษฎีกา (กรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๑) ได้พิจารณาข้อหารือดังกล่าว โดยได้รับฟังคำชี้แจงข้อเท็จจริงจากผู้แทนกระทรวงคมนาคม (สำนักงานปลัดกระทรวงและกรมทางหลวง) ผู้แทนกระทรวงการคลัง (กรมบัญชีกลาง) ผู้แทนสำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ และผู้แทนกระทรวงวิทยาศาสตร์ เทคโนโลยีและสิ่งแวดล้อม (สำนักงานนโยบายและแผนสิ่งแวดล้อม) แล้ว ข้อเท็จจริงปรากฏว่าข้อหารือของกรมทางหลวงและสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีดังกล่าวแยกได้เป็น ๓ ประเด็น คือ

๑. กรณีการต่อเส้นทางสัมปทาน สายดินแดง-ดอนเมือง ออกไปอีก ๕+๒๐๐ กิโลเมตร จะอยู่ภายใต้บังคับแห่งพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ.๒๕๓๕ หรือไม่

๒. กรณีดังกล่าวจะต้องจัดทำรายงานการวิเคราะห์ผลกระทบสิ่งแวดล้อมหรือไม่ ทั้งนี้ โดยพิจารณาจากพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ.๒๕๓๕ และพระราชบัญญัติส่งเสริมและรักษาคุณภาพสิ่งแวดล้อมแห่งชาติ พ.ศ. ๒๕๓๕

๓. กรมทางหลวงจะแต่งตั้งคณะกรรมการตามมติคณะรัฐมนตรีเพื่อดำเนินการเจรจากับผู้รับสัมปทานรายเดิม และยกร่างสัญญาแก้ไขเพิ่มเติมสัญญาสัมปทานเดิมและนำเสนอคณะรัฐมนตรีเพื่อพิจารณาอนุมัติได้หรือไม่

คณะกรรมการกฤษฎีกา (กรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๑) พิจารณาแล้วมีความเห็นดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง เดิมบริษัทดอนเมืองโทลล์เวย์ จำกัด (ต่อมาเปลี่ยนชื่อเป็นบริษัททางยกระดับดอนเมือง จำกัด (มหาชน)) เป็นผู้ได้รับสัมปทานในการก่อสร้างทางสัมปทาน สายดินแดง-ดอนเมือง ซึ่งในสัญญาสัมปทานได้กำหนดเขตพื้นที่สัมปทานไว้ชัดเจนแน่นอนแล้วในข้อ ๒^๑ ของสัญญาสัมปทาน คือ ด้านทิศใต้ตั้งแต่ กม.๕+๗๐๐ของทางหลวงแผ่นดินหมายเลข ๓๑

^๑๒. พื้นที่สัมปทาน

๒.๑ พื้นที่สัมปทานมีอาณาเขตตามที่กำหนดไว้ดังต่อไปนี้

และด้านทิศเหนือสิ้นสุดที่ กม.๒๑+๑๐๐ ของทางหลวงแผ่นดินหมายเลข ๓๑ ต่อมากรมทางหลวงเห็นว่าหากเส้นทางสัมปทานสิ้นสุดที่ กม.๒๑+๑๐๐ จะเกิดปัญหาการจราจรคับคั่ง ณ จุดดังกล่าว สมควรขยายเส้นทางจาก กม.๒๑+๑๐๐ -กม. ๒๖+๓๐๐ (เพิ่มขึ้นอีก ๕+๒๐๐ กิโลเมตร) มีมูลค่า ๓,๔๐๐ ล้านบาท จึงเป็นการก่อสร้างเพิ่มเติมขยายขอบเขตและเพิ่มเนื้องานอันเป็นสาระสำคัญของสัญญาสัมปทานและการเปลี่ยนแปลงมิได้มีสาเหตุเนื่องมาจากความจำเป็นที่ไม่อาจปฏิบัติให้เป็นไปตามสัญญาสัมปทานได้แต่อย่างใดและไม่เข้ากรณีตามข้อ ๑๒.๒^๒ ของสัญญาสัมปทาน ดังนั้นการก่อสร้างเพิ่มเติมดังกล่าวจึงเป็นโครงการใหม่อีกโครงการหนึ่ง และเมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่าการดำเนินการตามโครงการใหม่นี้เป็นการลงทุนในกิจการของรัฐโดยการให้สัมปทานแก่เอกชนเป็นผู้ดำเนินการและมีวงเงินลงทุนเกิน ๑,๐๐๐ ล้านบาท โครงการดังกล่าวจึงมีลักษณะเป็นการดำเนินโครงการที่จะต้องอยู่ภายใต้บังคับแห่งพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ.๒๕๓๕^๓ ซึ่งต้องปฏิบัติตามขั้นตอนต่างๆ ตามที่กฎหมายได้กำหนดไว้

ประเด็นที่สอง สำหรับโครงการทางสัมปทาน ตั้งแต่ กม.๕+๗๐๐ -กม.๒๑+๑๐๐ นั้น เดิมกรมทางหลวงได้จัดทำรายงานการวิเคราะห์ผลกระทบสิ่งแวดล้อมไว้แล้ว โดยมีขอบเขตตามเขตทางตั้งแต่ กม.๒๑+๑๐๐ - กม.๒๔+๒๓๖ อันเป็นการศึกษาเกินกว่าระยะทางตามสัมปทาน ๓+๑๓๖ กิโลเมตร ซึ่งสำนักงานนโยบายและแผนสิ่งแวดล้อมได้ให้ความเห็นชอบในรายงานดังกล่าวแล้ว ดังนั้น การศึกษาวิเคราะห์ผลกระทบสิ่งแวดล้อมนั้นจึงไม่ครอบคลุมระยะทางตั้งแต่ กม.๒๔+๒๓๖ - กม.๒๖+๓๐๐ สำหรับปัญหาที่ว่ากรณีนี้จะต้องจัดทำรายงานผลกระทบสิ่งแวดล้อมในส่วนที่ยังไม่ได้จัดทำดังกล่าวอีกหรือไม่ นั้น ในแง่กฎหมายของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ.๒๕๓๕ มาตรา ๖^๔ ได้ให้อำนาจสำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติสามารถ

(๑) เขตของพื้นที่สัมปทานโดยประมาณ ได้แก่

ด้านทิศใต้ : ที่ กม. ๕+๗๐๐ ของทางหลวงแผ่นดิน

หมายเลข ๓๑

ด้านทิศเหนือ: ที่ กม.๒๑-๑๐๐ ของทางหลวงแผ่นดิน

หมายเลข ๓๑

ฯลฯ

ฯลฯ

^๒๑๒.๒ ในกรณีที่กรมทางหลวงมีความประสงค์จะต่อเติมและ/หรือดัดแปลงเพิ่มเติมต่อโครงสร้างที่มีอยู่เดิมนั้น ก่อนเริ่มทำการต่อเติมและ/หรือดัดแปลง เพิ่มเติมกรมทางหลวงและบริษัทจะต้องทำการตกลงกันในเรื่องต่าง ๆ ซึ่งจะมีผลกระทบต่อภาระทางการเงิน

^๓ มาตรา ๕ ในพระราชบัญญัตินี้

ฯลฯ

ฯลฯ

“โครงการ” หมายความว่า การลงทุนในกิจการของรัฐ และการลงทุนนั้นมีวงเงินหรือทรัพย์สินตั้งแต่หนึ่งพันล้านบาทขึ้นไปหรือตามวงเงินหรือทรัพย์สินที่กำหนดเพิ่มขึ้นโดยพระราชกฤษฎีกา

ฯลฯ

ฯลฯ

^๔ มาตรา ๖ ให้นายงานเจ้าของโครงการที่ประสงค์จะให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการ

กำหนดให้หน่วยงานเจ้าของโครงการจัดให้มีการศึกษาและวิเคราะห์โครงการตามหัวข้อที่กำหนด ซึ่งขั้นตอนที่กฎหมายกำหนดขึ้นนี้เป็นไปเพื่อให้การพิจารณามีข้อมูลและมีเหตุผลที่รอบคอบอันเป็นการวางกรอบการใช้ดุลพินิจตัดสินใจตามหลักกฎหมายมหาชน แม้ว่าต่อมาการอนุมัติในหลักการให้ดำเนินการตามโครงการจะเป็นมติคณะรัฐมนตรีเช่นเดียวกันก็ตาม (มาตรา ๙) แต่การที่คณะรัฐมนตรีจะพิจารณามีมติโดยข้ามขั้นตอนนี้จึงไม่อาจกระทำได้ตามกฎหมาย เมื่อข้อเท็จจริงในปัจจุบันปรากฏว่าสำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติได้ออกประกาศ เรื่อง หัวข้อในการเสนอผลการศึกษาและวิเคราะห์โครงการ ลงวันที่ ๑๓ มกราคม ๒๕๓๖ กำหนดให้มีการศึกษาและวิเคราะห์เบื้องต้นในหัวข้อเกี่ยวกับความสอดคล้องของโครงการ ความเหมาะสมของโครงการ ผลกระทบของโครงการ และบทบาทของเอกชน โดยในหัวข้อผลกระทบของโครงการนั้นได้กำหนดให้มีการวิเคราะห์ผลกระทบสิ่งแวดล้อมและชุมชนด้วย^๔ และประกาศสำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติได้กำหนดหัวข้อในการจัดทำการศึกษาวิเคราะห์ไว้ชัดเจน โดยไม่มีข้อยกเว้นเป็นอย่างอื่น กรณีที่หารือมานี้จึงจำเป็นต้องมีการจัดทำการศึกษาวิเคราะห์ผลกระทบสิ่งแวดล้อมด้วยตามบทบัญญัติของกฎหมายที่กล่าวข้างต้น

สำหรับในแง่กฎหมายของพระราชบัญญัติส่งเสริมและรักษาคุณภาพสิ่งแวดล้อมแห่งชาติ พ.ศ.๒๕๓๕ ได้กำหนดไว้ในมาตรา ๔๖^๕ให้อำนาจรัฐมนตรีประกาศกำหนดประเภทและ

ในโครงการใด เสนอผลการศึกษาและวิเคราะห์โครงการโดยละเอียดตามประเด็นหัวข้อที่สำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติกำหนดต่อกระทรวงเจ้าสังกัด

ประกาศสำนักงานคณะกรรมการพัฒนาเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ

เรื่อง หัวข้อในการเสนอผลการศึกษาและวิเคราะห์โครงการ

ฯลฯ

ฯลฯ

๓ ผลกระทบของโครงการ : ให้มีการศึกษาวิเคราะห์ผลกระทบของโครงการที่มีต่อหัวข้อต่อไปนี้ ตามความจำเป็นของโครงการนั้น ๆ ได้แก่

๓.๑ สิ่งแวดล้อมและชุมชน ตลอดจนประชาชนผู้ใช้บริการ

๓.๒ การเมืองและความมั่นคงของประเทศ

๓.๓ การดำเนินงานของเจ้าของโครงการในระยะยาว เช่นฐานะการเงิน การบริหารองค์กรและบุคลากร แผนการดำเนินงานระยะยาว

๓.๔ การต้องปฏิบัติตามกฎหมาย ระเบียบ ข้อบังคับอื่น นอกจากพระราชบัญญัตินี้

ฯลฯ

ฯลฯ

มาตรา ๔๖ เพื่อประโยชน์ในการส่งเสริมและรักษาคุณภาพสิ่งแวดล้อมให้รัฐมนตรีโดยความเห็นชอบของคณะกรรมการสิ่งแวดล้อมแห่งชาติ มีอำนาจประกาศในราชกิจจานุเบกษากำหนดประเภทและขนาดของโครงการหรือกิจการของส่วนราชการรัฐวิสาหกิจ หรือเอกชนที่มีผลกระทบสิ่งแวดล้อมซึ่งต้องจัดทำรายงานการวิเคราะห์ผลกระทบสิ่งแวดล้อมเพื่อเสนอขอความเห็นชอบตามมาตรา ๔๗ มาตรา ๔๘ และมาตรา ๔๙

ฯลฯ

ฯลฯ

ในกรณีที่โครงการหรือกิจการประเภทหรือขนาดใดหรือที่จะจัดตั้งขึ้นในพื้นที่ใดมีการวิเคราะห์ผลกระทบสิ่งแวดล้อมไว้แล้ว และเป็นมาตรฐานที่สามารถใช้กับโครงการหรือกิจการประเภทหรือขนาด

ขนาดของโครงการที่จะต้องจัดทำรายงานการวิเคราะห์ผลกระทบสิ่งแวดล้อมซึ่งบทบัญญัติดังกล่าว มีเจตนารมณ์ที่จะบังคับให้การดำเนินการตามกิจการที่สำคัญต้องมีการศึกษาผลกระทบสิ่งแวดล้อมเสียก่อนเพื่อมิให้เกิดปัญหารุนแรงในภายหลัง และปัจจุบันได้มีประกาศกระทรวงวิทยาศาสตร์ เทคโนโลยีและสิ่งแวดล้อม เรื่อง กำหนดประเภทและขนาดของโครงการหรือกิจการของส่วนราชการ รัฐวิสาหกิจหรือเอกชนที่ต้องจัดทำรายงานการวิเคราะห์ผลกระทบสิ่งแวดล้อม ลงวันที่ ๒๔ สิงหาคม ๒๕๓๕ กำหนดให้การดำเนินโครงการหรือขยายโครงการเกี่ยวกับระบบทางพิเศษตามกฎหมายว่าด้วยการทางพิเศษหรือโครงการที่มีลักษณะเช่นเดียวกับทางพิเศษในทุกขนาดจำต้องมีการจัดทำรายงานการวิเคราะห์ผลกระทบสิ่งแวดล้อมเสนอต่อสำนักงานนโยบายและแผนสิ่งแวดล้อม ซึ่งกรณีที่หารือมานี้เข้าข่ายที่จะต้องจัดทำรายงานดังกล่าว เนื่องจากถือได้ว่าเป็นโครงการที่มีลักษณะเช่นเดียวกับทางพิเศษและขณะนี้ยังได้มีการประกาศกรณียกเว้นตามมาตรา ๔๖ วรรคสาม^๖ แต่อย่างไรก็ดี การจัดทำรายงานการวิเคราะห์ผลกระทบสิ่งแวดล้อมจึงเป็นขั้นตอนที่ต้องจัดทำเสมอโดยบทบัญญัติแห่งกฎหมาย

ดังนั้น จากเหตุผลที่กล่าวมาข้างต้นจึงเห็นว่า กรณีที่หารือมานี้ แม้ว่าคณะรัฐมนตรีจะได้มีมติอนุมัติในหลักการของโครงการดังกล่าวแล้วก็ตาม แต่ก็ไม่สามารถยกเว้นไม่ปฏิบัติตามบทบัญญัติของกฎหมายทั้งสองฉบับได้

ประเด็นที่สาม ตามที่หารือว่าคณะรัฐมนตรีได้มีมติให้กระทรวงคมนาคม (กรมทางหลวง) ปฏิบัติตามขั้นตอนของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ ต่อไป โดยให้คณะกรรมการตามพระราชบัญญัตินี้ดังกล่าวรับไปดำเนินการเจรจาและต่อรองเงื่อนไขต่าง ๆ กับผู้รับสัมปทานรายเดิมก่อน แล้วเสนอคณะรัฐมนตรีเพื่อพิจารณาอนุมัติจะกระทำได้อหรือไม่ เห็นว่า ตามบทบัญญัติของพระราชบัญญัตินี้ดังกล่าวได้กำหนดขั้นตอนในการดำเนินโครงการไว้อย่างชัดเจน ตั้งแต่การกำหนดให้หน่วยงานเจ้าของโครงการแต่งตั้งคณะกรรมการขึ้นมาคณะหนึ่งตามมาตรา ๑๓^๗ เพื่อทำหน้าที่ในการพิจารณาให้ความเห็นชอบร่างประกาศเชิญชวนเอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการ ร่างขอบเขตของโครงการและเงื่อนไขสำคัญที่จะต้องมีส่วนในสัญญาเข้าร่วมงานหรือดำเนินการ กำหนดหลักประกันของและ

เดียวกันหรือในพื้นที่ลักษณะเดียวกันได้ รัฐมนตรีโดยความเห็นชอบของคณะกรรมการสิ่งแวดล้อมแห่งชาติอาจประกาศในราชกิจจานุเบกษากำหนดให้โครงการหรือกิจการในทำนองเดียวกันได้รับยกเว้นไม่ต้องจัดทำรายงานการวิเคราะห์ผลกระทบสิ่งแวดล้อมก็ได้ แต่ทั้งนี้ โครงการหรือกิจการนั้นจะต้องแสดงความยินยอมปฏิบัติตามมาตรการต่าง ๆ ที่กำหนดไว้ในการวิเคราะห์ผลกระทบสิ่งแวดล้อมสำหรับโครงการหรือกิจการนั้นตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่รัฐมนตรีกำหนด

^๖โปรดดูเชิงอรรถที่ (๖), ข้างต้น

^๗มาตรา ๑๓ ให้หน่วยงานเจ้าของโครงการแต่งตั้งคณะกรรมการคณะหนึ่งประกอบด้วยผู้แทนกระทรวงเจ้าสังกัดซึ่งเป็นข้าราชการประจำ พนักงานรัฐวิสาหกิจพนักงานหน่วยงานอื่นของรัฐหรือพนักงานส่วนท้องถิ่น แล้วแต่กรณี เป็นประธาน ผู้แทนกระทรวงการคลัง ผู้แทนสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ผู้แทนสำนักงานอัยการสูงสุดผู้แทนสำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ ผู้แทนสำนักงานประมาณ ผู้แทนกระทรวงอื่นอีกสองกระทรวง กระทรวงละหนึ่งคน ผู้ทรงคุณวุฒิไม่เกินสามคนเป็นกรรมการ และให้มีผู้แทนหน่วยงานเจ้าของโครงการหนึ่งคนเป็นกรรมการและเลขานุการ

หลักประกันสัญญา และพิจารณาคัดเลือกเอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการ รวมทั้งพิจารณา ดำเนินการอื่น ๆ ที่เกี่ยวข้องกับโครงการตามที่เห็นสมควรดังที่บัญญัติไว้ในมาตรา ๑๔ ซึ่งเมื่อ คณะกรรมการได้คัดเลือกเอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการและได้จัดทำร่างสัญญาแล้วก็จะ นำเสนอคณะรัฐมนตรีเพื่อพิจารณาตัดสินชี้ขาดตามมาตรา ๒๑^{๑๐} อย่างไรก็ตามในขั้นตอนการ คัดเลือกให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการซึ่งตามปกติจะต้องใช้วิธีประมูลนั้น หาก คณะกรรมการดังกล่าวมีความเห็นว่า ไม่ควรคัดเลือกโดยวิธีประมูลก็ได้ โดยถ้าหน่วยงานเจ้าของ โครงการต้องเห็นชอบด้วย ก็ต้องรายงานสำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคม แห่งชาติและกระทรวงการคลัง ทั้งนี้ กฎหมายมีเจตนารมณ์ให้การวิเคราะห์โครงการต้องผ่านการ พิจารณาจากหน่วยงานประจำที่เป็นกลางทั้งสองหน่วยงานนั้นด้วยและเมื่อสองหน่วยงานนั้นเห็น พ้องด้วยแล้ว จึงจะเสนอคณะรัฐมนตรีเพื่อพิจารณาอนุมัติได้ (มาตรา ๑๖^{๑๑}) ต่อจากนั้น คณะกรรมการตามมาตรา ๑๓ จึงจะดำเนินการเจรจาและจัดทำร่างสัญญาแก้ไขเพิ่มเติมสัญญา สัมปทานเดิมกับผู้เข้าร่วมงานต่อไป ดังนั้น การที่คณะรัฐมนตรีมีมติให้กระทรวงคมนาคม(กรม ทางหลวง) ปฏิบัติตามขั้นตอนของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการ ในกิจการของรัฐ พ.ศ.๒๕๓๕ ต่อไป โดยให้คณะกรรมการตามพระราชบัญญัติดังกล่าวรับไป ดำเนินการเจรจาและต่อรองเงื่อนไขต่าง ๆ กับผู้รับสัมปทานรายเดิมนั้น จึงไม่เป็นไปตามขั้นตอน ตามที่พระราชบัญญัตินี้ได้บังคับไว้

อย่างไรก็ตาม หากมีความประสงค์จะให้การดำเนินการตามขั้นตอนต่าง ๆ มีความรวดเร็วขึ้น ก็อาจกระทำได้เนื่องจากในแต่ละขั้นตอนนั้นมีลักษณะที่ยืดหยุ่นพอสมควรและ สามารถเร่งรัดการดำเนินการให้เร็วได้

(ลงชื่อ) ม. ตันเต็มทรัพย์

“มาตรา ๑๔ ให้คณะกรรมการตามมาตรา ๑๓ มีอำนาจและหน้าที่ดังต่อไปนี้

(๑) พิจารณาให้ความเห็นชอบร่างประกาศเชิญชวนเอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการ ร่าง ขอบเขตของโครงการและเงื่อนไขสำคัญที่จะต้องมีในสัญญาร่วมงานหรือดำเนินการ

(๒) กำหนดหลักประกันซองและหลักประกันสัญญา

(๓) พิจารณาคัดเลือกเอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการ

(๔) พิจารณาดำเนินการอื่น ๆ ที่เกี่ยวข้องกับโครงการตามที่เห็นสมควร

“มาตรา ๒๑ ให้คณะกรรมการนำผลการคัดเลือกพร้อมเหตุผล ประเด็นที่เจรจาต่อรอง เรื่องผลประโยชน์ของรัฐ ร่างสัญญา และเอกสารทั้งหมดเสนอต่อรัฐมนตรีกระทรวงเจ้าสังกัด เพื่อนำเสนอ คณะรัฐมนตรีพิจารณาภายในเก้าสิบวันนับจากวันที่คณะกรรมการตัดสิน

หากคณะรัฐมนตรีไม่เห็นด้วยให้ส่งเรื่องคืนคณะกรรมการ เพื่อพิจารณาทบทวนความเห็น แล้วนำผลการพิจารณาเสนอให้คณะรัฐมนตรีตัดสินชี้ขาด

“มาตรา ๑๖ ในการคัดเลือกให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการหากคณะกรรมการมี ความเห็นว่า ไม่ควรใช้วิธีการคัดเลือกโดยวิธีประมูลและหน่วยงานเจ้าของโครงการเห็นชอบด้วย ให้รายงาน สำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติและกระทรวงการคลัง หากสองหน่วยงานเห็น พ้องด้วยให้เสนอคณะรัฐมนตรีพิจารณาอนุมัติ

(นายไมตรี ต้นเต็มทรัพย์)

รองเลขาธิการ ฯ

รักษาราชการแทน เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

สิงหาคม ๒๕๓๗