

บันทึก

เรื่อง อำนาจของคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนในการแก้ไขเงื่อนไข
ตามที่กำหนดไว้ในบัตรส่งเสริมตามมาตรา ๓๙
แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. ๒๕๒๐)

สำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน สำนักนายกรัฐมนตรี ได้มีหนังสือ
ด่วน ที่ นร ๑๒๐๑/๔๙๔๓ ลงวันที่ ๓๑ ตุลาคม ๒๕๒๙ ขอรื้อปัญหาข้อกฎหมายมาโดยมี
ข้อเท็จจริงว่า ได้มีผู้ได้รับการส่งเสริมบางรายไม่สามารถปฏิบัติตามเงื่อนไขเกี่ยวกับการนำ
เครื่องจักรเข้ามาในราชอาณาจักรตามที่กำหนดไว้ กล่าวคือ ได้นำเครื่องจักรเข้ามาก่อนวันที่
คณะกรรมการอนุมัติให้การส่งเสริม และได้ขอขยายเวลานำเข้าเครื่องจักรย้อนหลังไปตั้งแต่วันที่
บริษัทได้นำเครื่องจักรเข้ามาเพื่อให้เครื่องจักรที่นำเข้ามาก่อนวันอนุมัติให้การส่งเสริมได้รับ
ยกเว้นภาษีอากร แต่โดยที่มีประเด็นการพิจารณาว่ากิจการที่ได้รับการส่งเสริมนั้น คณะกรรมการฯ
ได้ออกประกาศกำหนดให้เป็นกิจการที่อยู่ในข่ายที่ได้รับการส่งเสริมมีผลใช้บังคับในวันเดียวกับ
ที่คณะกรรมการอนุมัติให้การส่งเสริม สำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนจึงขอให้
คณะกรรมการกฤษฎีกาให้ความเห็น ดังนี้

๑. คณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนจะมีอำนาจตามมาตรา ๓๙ แห่ง
พระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. ๒๕๒๐ แก้ไขเงื่อนไขตามที่กำหนดไว้ในบัตรส่งเสริมให้
เครื่องจักรที่นำเข้ามาก่อนได้รับอนุมัติให้การส่งเสริม ได้รับการยกเว้นอากรขาเข้าและภาษีการค้า
ย้อนหลังไปตั้งแต่วันนำเข้า ในกรณีที่ในวันนำเข้าเครื่องจักรนั้น คณะกรรมการฯ ยังไม่ได้ประกาศ
กำหนดประเภทกิจการนั้นเป็นกิจการที่อยู่ในข่ายที่ได้รับการส่งเสริม ได้หรือไม่ เพียงใด

๒. ในกรณีที่คณะกรรมการฯ ได้อนุมัติและออกบัตรส่งเสริมให้แก่ผู้ได้รับการ
ส่งเสริมในกิจการประเภทหนึ่งไปแล้ว แต่ต่อมาคณะกรรมการฯ ได้พิจารณาเห็นสมควรเพื่อความ
เหมาะสมให้เปลี่ยนประเภทกิจการเป็นอีกประเภทหนึ่งแก่ผู้ได้รับการส่งเสริมรายนั้น จะกระทำ
ได้หรือไม่ เพียงใด และหากสามารถกระทำได้สิทธิและประโยชน์พร้อมทั้งเงื่อนไขที่ผู้ได้รับการ
ส่งเสริมจะได้รับหรือปฏิบัติตามเงื่อนไขในกิจการประเภทใหม่จะเริ่มต้นนับตั้งแต่เมื่อใด

ในการพิจารณาปัญหาดังกล่าว ผู้แทนสำนักนายกรัฐมนตรี (สำนักงาน
คณะกรรมการส่งเสริมการลงทุน) ขอให้พิจารณาเพิ่มเติมด้วยว่า การแก้ไขให้ย้อนหลังดังที่ถามใน
ปัญหาข้อ ๑ จะให้ย้อนหลังไปถึงวันนำเข้าก่อนวันยื่นคำขอรับการส่งเสริมการลงทุนได้หรือไม่

คณะกรรมการกฤษฎีกา (กรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๗) มีความเห็นว่าใน

ปัญหาข้อ ๑ คณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนจะมีอำนาจตามมาตรา ๓๙^๑ แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. ๒๕๒๐ แก้ไขเงื่อนไขตามที่กำหนดไว้ในบัตรส่งเสริม ให้เครื่องจักรที่นำเข้าก่อนได้รับอนุมัติให้การส่งเสริม ได้รับการยกเว้นอากรขาเข้าและภาษีการค้าย้อนหลังไปตั้งแต่วันนำเข้า ในกรณีที่ในวันนำเข้าเครื่องจักรนั้น คณะกรรมการยังไม่ได้ประกาศกำหนดประเภทกิจการนั้นเป็นกิจการที่อยู่ในข่ายให้ได้รับการส่งเสริมรวมทั้งย้อนหลังไปถึงวันนำเข้าก่อนยื่นคำขอได้หรือไม่ เพียงใดนั้น คณะกรรมการกฤษฎีกา (การประชุมร่วมของกรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๖ และคณะที่ ๗) ได้เคยมีความเห็นในปัญหาเกี่ยวกับการตีความมาตรา ๓๙^๒ แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. ๒๕๒๐^๓ ว่า คณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนมีอำนาจแก้ไขเงื่อนไขในบัตรส่งเสริมย้อนหลังไปถึงวันนำเข้าเครื่องจักรก่อนได้รับอนุมัติให้การส่งเสริมได้ ดังนั้น ในปัญหาที่สำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนหารือมา คณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนมีอำนาจแก้ไขเงื่อนไขในบัตรส่งเสริมให้ย้อนหลังไปถึงวันนำเข้า ไม่ว่าในวันนำเข้านั้นจะได้มีประกาศกำหนดประเภทของกิจการที่จะให้การส่งเสริมการลงทุนตามมาตรา ๑๖^๔ หรือไม่ และไม่ว่าจะนำเข้าก่อนยื่นคำขอรับการส่งเสริมการลงทุนหรือไม่ เพราะในมาตรา ๓๙ หาได้มีข้อจำกัดกรณีดังกล่าวนี้ไว้ไม่

สำหรับปัญหาข้อ ๒ นั้น ผู้แทนสำนักงานคณะกรรมการส่งเสริมการลงทุนชี้แจงว่า ไม่ประสงค์จะขอให้คณะกรรมการกฤษฎีกา (กรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๗) พิจารณาต่อไป จึงระงับการพิจารณาปัญหาดังกล่าวเสีย

^๑ มาตรา ๓๙ ในกรณีที่ผู้ได้รับการส่งเสริมไม่สามารถปฏิบัติตามเงื่อนไขเกี่ยวกับการนำเครื่องจักรเข้ามาในราชอาณาจักร หรือการยกเว้นหรือลดหย่อนอากรขาเข้าและหรือภาษีการค้าสำหรับเครื่องจักรตามที่กำหนดไว้ในบัตรส่งเสริม เมื่อคณะกรรมการเห็นว่ามีเหตุอันควรแก้ไขเงื่อนไขนั้น ให้คณะกรรมการมีอำนาจแก้ไขเงื่อนไขนั้นได้ และถ้าได้มีการนำเครื่องจักรนั้นเข้ามาโดยชอบด้วยกฎหมายว่าด้วยศุลกากรแล้ว คณะกรรมการจะกำหนดให้การแก้ไขนั้นมีผลย้อนหลังไปจนถึงวันนำเข้าก็ได้ ทั้งนี้ ไม่ว่าการนำเข้านั้นเกิดขึ้นก่อนหรือในหรือหลังวันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ

^๒ โปรดดูเชิงอรรถที่ (๑)

^๓ บันทึก เรื่อง การตีความมาตรา ๓๙ แห่งพระราชบัญญัติส่งเสริมการลงทุน พ.ศ. ๒๕๒๐ (ส่งพร้อมหนังสือถึงเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ที่ สร ๐๖๐๑/๑๕๑๐ ลงวันที่ ๒๘ พฤษภาคม ๒๕๒๓)

^๔ มาตรา ๑๖ กิจการที่คณะกรรมการจะพึงให้การส่งเสริมการลงทุนได้ต้องเป็นกิจการที่สำคัญและเป็นประโยชน์ในด้านเศรษฐกิจ สังคม และความมั่นคงของประเทศ กิจการผลิตเพื่อส่งออกไปจำหน่ายต่างประเทศ กิจการที่ใช้ทุน แรงงานหรือบริการในอัตราสูงหรือกิจการที่ใช้ผลิตผลการเกษตร หรือทรัพยากรธรรมชาติเป็นวัตถุดิบซึ่งคณะกรรมการเห็นว่ากิจการนั้นยังไม่มีในราชอาณาจักร หรือมีในราชอาณาจักรไม่เพียงพอ หรือกรรมวิธีการผลิตยังไม่ทันสมัย

ให้คณะกรรมการประกาศกำหนดประเภทและขนาดของกิจการที่จะให้การส่งเสริมการลงทุน โดยจะกำหนดเงื่อนไขในการให้การส่งเสริมไว้ด้วยก็ได้ และจะแก้ไขเพิ่มเติมหรือยกเลิกเงื่อนไขดังกล่าวในเวลาใดก็ได้

ในกรณีที่คณะกรรมการพิจารณาเห็นว่า กิจการใดที่ได้ประกาศให้การส่งเสริมการลงทุนตามวรรคสองหมดความจำเป็นที่จะต้องให้การส่งเสริมการลงทุนต่อไปแล้ว คณะกรรมการจะประกาศงดให้การส่งเสริมการลงทุนกิจการนั้นไว้ชั่วคราวหรือเป็นการถาวรก็ได้

(ลงชื่อ) อมร จันทรสุมบูรณ์
(นายอมร จันทรสุมบูรณ์)
เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
ธันวาคม ๒๕๖๙