

บันทึกคณะกรรมการวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง
เรื่อง การออกคำสั่งไม่บรรจุและแต่งตั้งผู้ซึ่งออกจากราชการไปแล้ว
กลับเข้ารับราชการของศึกษาธิการจังหวัดโดยความเห็นชอบของ กศจ.

สำนักงานปลัดกระทรวงศึกษาธิการมีหนังสือ ลับ* ที่ ศธ ๐๒๐๙/๑๕๙๐ ลงวันที่ ๒๔ พฤศจิกายน ๒๕๖๕ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา สรุปความได้ว่า สำนักงานเขตพื้นที่การศึกษาประถมศึกษาสมุทรสาครมีคำสั่ง ที่ ๘๑๖/๒๕๕๓ ลงวันที่ ๑๕ ธันวาคม ๒๕๕๓ ลงโทษนาย ว. ตัดเงินเดือน ๕% เป็นเวลา ๒ เดือน โดยนาย ว. มีหนังสืออุทธรณ์คำสั่งลงโทษดังกล่าวต่อคณะกรรมการข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา (ก.ค.ศ.) เมื่อวันที่ ๘ มกราคม ๒๕๕๔ ซึ่ง ก.ค.ศ. พิจารณาอุทธรณ์ของนาย ว. แล้วเห็นว่า นาย ว. กระทำการอันได้ชื่อว่าเป็นผู้ประพฤติชั่วอย่างร้ายแรงตามมาตรา ๙๔ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา พ.ศ. ๒๕๔๗ การที่ผู้บังคับบัญชามีคำสั่งลงโทษตัดเงินเดือน ๕% เป็นเวลา ๒ เดือนยังไม่เหมาะสมกับการกระทำความผิด จึงมีมติให้ผู้บังคับบัญชามีคำสั่งเพิ่มโทษจากตัดเงินเดือนเป็นโทษปลดออกจากราชการ โดยสำนักงานคณะกรรมการข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา (สำนักงาน ก.ค.ศ.) มีหนังสือ ลับ* ที่ ศธ ๐๒๐๖.๙/๓๕๙ ลงวันที่ ๘ พฤษภาคม ๒๕๖๒ แจ้งผลการพิจารณาอุทธรณ์ ซึ่งทำหนังสือดังกล่าวระบุด้วยว่า หากนาย ว. ประสงค์จะฟ้องเป็นคดีปกครองในกรณีนี้ สามารถยื่นคำฟ้องต่อศาลปกครองภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่รับแจ้งคำวินิจฉัยอุทธรณ์ ต่อมาสำนักงานศึกษาธิการจังหวัดสมุทรสาครอาศัยอำนาจตามข้อ ๑๓ แห่งคำสั่งหัวหน้าคณะรักษาความสงบแห่งชาติ ที่ ๑๙/๒๕๖๐ เรื่อง การปฏิรูปการศึกษาในภูมิภาคของกระทรวงศึกษาธิการ ลงวันที่ ๓ เมษายน พุทธศักราช ๒๕๖๐ ออกคำสั่ง ลับ* ที่ ๓๓/๒๕๖๒ เรื่อง เพิ่มโทษ ลงวันที่ ๑๐ มิถุนายน ๒๕๖๒ ลงโทษปลดนาย ว. ออกจากราชการ โดยทำคำสั่งเพิ่มโทษดังกล่าวระบุว่าจะหากประสงค์จะฟ้องเป็นคดีปกครองในกรณีนี้ สามารถฟ้องต่อศาลปกครองภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่รับแจ้งคำสั่ง ทั้งนี้ นาย ว. รับทราบคำสั่งเพิ่มโทษเมื่อวันที่ ๑ กรกฎาคม ๒๕๖๒ แต่มิได้ใช้สิทธิยื่นคำฟ้องกรณีดังกล่าวต่อศาลปกครอง

ต่อมานาย ว. มีหนังสือลงวันที่ ๑๒ ตุลาคม ๒๕๖๓ ขอรับความเป็นธรรมและขอกลับเข้ารับราชการต่อรัฐมนตรีว่าการกระทรวงศึกษาธิการและปลัดกระทรวงศึกษาธิการ สรุปได้ว่า การที่สำนักงานศึกษาธิการจังหวัดสมุทรสาครมีคำสั่งเพิ่มโทษจากโทษตัดเงินเดือน ๕% เป็นเวลา ๒ เดือน เป็นโทษปลดออกจากราชการ ทำให้นาย ว. มีความทุกข์ใจและได้รับผลกระทบทางด้านเศรษฐกิจของครอบครัวเป็นอย่างมาก เนื่องจากรายรับรายเดือนไม่เพียงพอกับรายจ่าย เพราะมีภาระหนี้สินจำนวนมาก และตลอดระยะเวลาที่รับราชการ นาย ว. ปฏิบัติหน้าที่ราชการด้วยดีมาตลอด จึงขอรับความเป็นธรรมและขอกลับเข้ารับราชการ รัฐมนตรีว่าการกระทรวงศึกษาธิการมอบหมายให้สำนักงานคณะกรรมการการศึกษาขั้นพื้นฐานดำเนินการส่งเรื่องให้ศึกษาธิการจังหวัด

ส่งพร้อมหนังสือ ที่ นร ๐๙๑๑/๑๙ ลงวันที่ ๘ มีนาคม ๒๕๖๖ ซึ่งสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกามีถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

*ต่อมาสำนักงานปลัดกระทรวงศึกษาธิการได้มีหนังสือ ที่ ศธ ๐๒๐๙/๒๐๙ ลงวันที่ ๑๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๖ และ ที่ ศธ ๐๒๐๙/๓๑๖๗ ลงวันที่ ๒๑ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๖ ยกเลิกชั้นความลับ

มุกดาหารในฐานะผู้มีอำนาจสั่งบรรจุและแต่งตั้งพิจารณาตามมาตรา ๖๔ แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา พ.ศ. ๒๕๔๗ ประกอบข้อ ๑๓ แห่งคำสั่งหัวหน้าคณะรักษาความสงบแห่งชาติ ที่ ๑๙/๒๕๖๐ฯ

สำนักงานศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารเสนอเรื่องดังกล่าวต่อคณะกรรมการศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหาร (กศจ. มุกดาหาร) ในการประชุมครั้งที่ ๓/๒๕๖๔ เมื่อวันที่ ๑๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๔ ซึ่ง กศจ. มุกดาหาร พิจารณาแล้วมีมติว่า นาย ว. เคยถูกลงโทษทางวินัยปลดออกจากราชการ จึงขาดคุณสมบัติตามมาตรา ๓๐ (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา พ.ศ. ๒๕๔๗ สำนักงานศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารมีหนังสือลับ ที่ ศธ ๐๒๘๘/๒๒ ลงวันที่ ๓๑ มีนาคม ๒๕๖๔ ถึงนาย ว. แจ้งว่า กศจ. มุกดาหาร ในคราวประชุมครั้งที่ ๓/๒๕๖๔ เมื่อวันที่ ๑๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๔ พิจารณามีมติไม่อนุมัติการขอกลับเข้ารับราชการของนาย ว. เนื่องจากขาดคุณสมบัติทั่วไปตามมาตรา ๓๐ (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา พ.ศ. ๒๕๔๗ และไม่ปฏิบัติตามหลักเกณฑ์และวิธีการบรรจุและแต่งตั้งข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษาผู้ออกจากราชการไปแล้ว สมัครเข้ารับราชการเป็นข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา ข้อ ๒.๑ ข้อ ๒.๓ และข้อ ๒.๔ และไม่ปรากฏว่าสำนักงานศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารได้แจ้งสิทธิอุทธรณ์หรือโต้แย้งหนังสือดังกล่าวต่อนาย ว.

อย่างไรก็ตาม นาย ว. มีหนังสือลงวันที่ ๒๐ พฤษภาคม ๒๕๖๔ ขออุทธรณ์กรณีไม่อนุมัติการขอกลับเข้ารับราชการต่อปลัดกระทรวงศึกษาธิการ โดยนาย ว. ได้รับแจ้งมติ กศจ. มุกดาหารดังกล่าว เมื่อวันที่ ๑๒ พฤษภาคม ๒๕๖๔ และเห็นว่ามติดังกล่าวไม่ชอบด้วยกฎหมาย กล่าวคือ ตามที่สำนักงานศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารอ้างว่า นาย ว. ขาดคุณสมบัติทั่วไปตามมาตรา ๓๐ (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา พ.ศ. ๒๕๔๗ และหลักเกณฑ์และวิธีการบรรจุและแต่งตั้งข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษาฯ ข้อ ๒.๑ ข้อ ๒.๓ และข้อ ๒.๔ นั้น นาย ว. มีข้อมูลเปรียบเทียบว่ามีข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษารายหนึ่งเคยได้รับคำสั่งปลดออกจากราชการ แต่ปัจจุบันสามารถกลับเข้ารับราชการได้ และหลักเกณฑ์และวิธีการบรรจุและแต่งตั้งข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษาฯ ข้อ ๒.๓ นาย ว. ได้ออกจากราชการเป็นระยะเวลายังไม่ถึงสามปี โดยตนได้ลงนามรับทราบคำสั่งเพิ่มโทษเมื่อวันที่ ๑ กรกฎาคม ๒๕๖๒

สำนักงานปลัดกระทรวงศึกษาธิการพิจารณาแล้วมีประเด็นที่จะต้องวินิจฉัยว่า มติ กศจ. มุกดาหาร ไม่รับนาย ว. กลับเข้ารับราชการ หรือหนังสือสำนักงานศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารที่แจ้งมติ กศจ. มุกดาหาร ดังกล่าวเป็นคำสั่งทางปกครองหรือไม่ และหากเป็นคำสั่งทางปกครองจะต้องดำเนินการอย่างไรต่อไป โดยเห็นว่า มาตรา ๖๔ แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา พ.ศ. ๒๕๔๗ กำหนดว่า ข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษาผู้ได้ออกจากราชการไปแล้ว และมีใช้เป็นการออกจากราชการในระหว่างทดลองปฏิบัติหน้าที่ราชการ ถ้าสมัครเข้ารับราชการเป็นข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษาและทางราชการประสงค์จะรับผู้นั้นเข้ารับราชการ ให้ผู้มีอำนาจตามมาตรา ๕๓ สั่งบรรจุและแต่งตั้งผู้นั้นเป็นข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา โดยให้มีตำแหน่ง วิทยฐานะ และรับเงินเดือนตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่ ก.ค.ศ. กำหนด และตามหนังสือสำนักงาน ก.ค.ศ. ที่ ศธ ๐๒๐๖.๒/ว ๘ ลงวันที่ ๒๑ พฤษภาคม ๒๕๕๖ ได้กำหนดหลักเกณฑ์และวิธีการบรรจุและแต่งตั้งข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษาผู้ออกจากราชการไปแล้ว สมัครเข้ารับราชการเป็นข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา วิธีการ ข้อ ๓ กำหนดว่า หากส่วนราชการประสงค์จะรับผู้สมัครเข้ารับราชการ ให้เสนอเหตุผลความจำเป็นและประโยชน์ที่ทางราชการจะได้รับต่อ อ.ก.ค.ศ. เขตพื้นที่การศึกษาเพื่อพิจารณา หากมีมติอนุมัติให้ผู้มีอำนาจตามมาตรา ๕๓ ดำเนินการสั่งบรรจุและแต่งตั้ง ประกอบข้อ ๑๓ แห่งคำสั่งหัวหน้าคณะรักษาความสงบแห่งชาติ ที่ ๑๙/๒๕๖๐ฯ

กำหนดว่า การบรรจุและแต่งตั้งข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษาในจังหวัดหรือกรุงเทพมหานคร ตามมาตรา ๕๓ (๓) และ (๔) แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา พ.ศ. ๒๕๔๗ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา (ฉบับที่ ๒) พ.ศ. ๒๕๕๑ ให้ศึกษาธิการจังหวัดโดยความเห็นชอบของ กศจ. เป็นผู้มีอำนาจสั่งบรรจุ และแต่งตั้ง

ข้อเท็จจริงปรากฏว่า เมื่อศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารได้รับเรื่องที่น่าาย ว. ขอลับ เข้ารับราชการ ได้เสนอเรื่องดังกล่าวให้ กศจ. มุกดาหาร พิจารณาในการประชุมครั้งที่ ๓/๒๕๖๔ เมื่อวันที่ ๑๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๔ ซึ่ง กศจ. มุกดาหาร พิจารณาแล้วมีมติว่า นาย ว. ขาดคุณสมบัติ ตามมาตรา ๓๐ (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา พ.ศ. ๒๕๔๗ สำนักงานศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารจึงมีหนังสือแจ้งมติ กศจ. มุกดาหาร ดังกล่าวให้ นาย ว. ทราบ โดยขั้นตอนดังกล่าวศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารในฐานะผู้มีอำนาจตามมาตรา ๕๓ ต้องเสนอให้ กศจ. มุกดาหาร พิจารณานุมัติก่อนดำเนินการสั่งบรรจุและแต่งตั้งตามมาตรา ๖๔ แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา พ.ศ. ๒๕๔๗ ประกอบข้อ ๑๓ แห่งคำสั่งหัวหน้าคณะรักษาความสงบแห่งชาติ ที่ ๑๙/๒๕๖๐ฯ และหลักเกณฑ์และวิธีการบรรจุ และแต่งตั้งข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษาผู้ออกจากราชการไปแล้ว สมัครเข้ารับราชการ เป็นข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา ตามหนังสือสำนักงาน ก.ค.ศ. ที่ ศธ ๐๒๐๖.๒/ว ๙ ลงวันที่ ๒๑ พฤษภาคม ๒๕๕๖ เมื่อ กศจ. มุกดาหาร พิจารณาแล้วมีมติว่า นาย ว. ขาดคุณสมบัติ ตามมาตรา ๓๐ (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา พ.ศ. ๒๕๔๗ มติ กศจ. มุกดาหารดังกล่าวย่อมมีผลกระทบต่อสถานภาพของสิทธิของนาย ว. อันจะทำให้ศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารไม่อาจมีคำสั่งบรรจุและแต่งตั้งนาย ว. กลับเข้ารับราชการได้ เพราะต้องปฏิบัติตามมติ กศจ. มุกดาหารดังกล่าว แต่เนื่องจากการบรรจุและแต่งตั้งข้าราชการครู และบุคลากรทางการศึกษา กฎหมายได้กำหนดไว้ว่า ให้ศึกษาธิการจังหวัดโดยความเห็นชอบ ของ กศจ. เป็นผู้มีอำนาจสั่งบรรจุและแต่งตั้ง โดยกรณีนี้ ไม่ปรากฏว่าศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหาร ได้มีคำสั่งใดตามมติ กศจ. มุกดาหาร มีแต่เพียงจัดทำหนังสือแจ้งมติ กศจ. มุกดาหาร ให้นาย ว. ทราบ เท่านั้น

สำนักงานปลัดกระทรวงศึกษาธิการพิจารณาแล้วเห็นว่า พระราชบัญญัติระเบียบ ข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา พ.ศ. ๒๕๔๗ และที่แก้ไขเพิ่มเติม มีได้บัญญัติขั้นตอน และวิธีการอุทธรณ์กรณี กศจ. หรือศึกษาธิการจังหวัดไม่รับกลับเข้ารับราชการไว้ กรณีจึงต้องเป็นไป ตามมาตรา ๓ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ ที่กำหนดว่า วิธีปฏิบัติ ราชการทางปกครองตามกฎหมายต่าง ๆ ให้เป็นไปตามที่กำหนดในพระราชบัญญัตินี้ เว้นแต่ในกรณีที่ กฎหมายใดกำหนดวิธีปฏิบัติราชการทางปกครองเรื่องใดไว้โดยเฉพาะและมีหลักเกณฑ์ที่ประกัน ความเป็นธรรมหรือมีมาตรฐานในการปฏิบัติราชการไม่ต่ำกว่าหลักเกณฑ์ที่กำหนดในพระราชบัญญัตินี้ กรณีนี้ หากเห็นว่ามีมติ กศจ. มุกดาหาร เป็นคำสั่งทางปกครอง จะต้องเป็นไปตามมาตรา ๔๘ และมาตรา ๘๗ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ ประกอบกับ มาตรา ๔๒ วรรคหนึ่ง แห่งพระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๒ ที่กำหนดว่า คำสั่งทางปกครองที่ออกโดยคณะกรรมการต่าง ๆ ไม่ว่าจะจัดตั้งขึ้น ตามกฎหมายหรือไม่ ให้คู่กรณีมีสิทธิฟ้องเป็นคดีต่อศาลปกครองภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่รับแจ้ง คำสั่งนั้น ส่งผลให้นาย ว. จะต้องยื่นฟ้องเป็นคดีต่อศาลปกครองภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่รับแจ้ง มติ กศจ. มุกดาหาร แต่หากเห็นว่าหนังสือที่ศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารแจ้งมติ กศจ. มุกดาหาร เป็นคำสั่งทางปกครอง จะต้องเป็นไปตามมาตรา ๔๔ วรรคหนึ่ง แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการ ทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ ที่กำหนดว่า คู่กรณีจะต้องอุทธรณ์คำสั่งทางปกครองต่อผู้ทำคำสั่งทางปกครอง ภายในสิบห้าวันนับแต่วันที่รับแจ้งคำสั่ง โดยนาย ว. จะต้องอุทธรณ์ไปยังศึกษาธิการจังหวัด

มุกดาหาร ในฐานะผู้ทำคำสั่งทางปกครองภายในสิบห้าวันนับแต่วันที่ได้รับหนังสือ ซึ่งในเรื่องดังกล่าว ศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารใช้อำนาจตามมาตรา ๕๓ แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครู และบุคลากรทางการศึกษา พ.ศ. ๒๕๔๗ ประกอบข้อ ๑๓ แห่งคำสั่งหัวหน้าคณะรักษาความสงบแห่งชาติ ที่ ๑๙/๒๕๖๐ฯ มิใช่อำนาจที่ได้รับมอบจากปลัดกระทรวงศึกษาธิการ หากศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารไม่เห็นด้วยกับคำอุทธรณ์ของนาย ว. จะต้องรายงานความเห็น พร้อมเหตุผลไปยัง ปลัดกระทรวงศึกษาธิการในฐานะผู้มีอำนาจพิจารณาคำอุทธรณ์ตามมาตรา ๔๕ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ ประกอบกับข้อ ๒ (๔) แห่งกฎกระทรวง ฉบับที่ ๔ (พ.ศ. ๒๕๔๐) ออกตามความในพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ อย่างไรก็ดี เพื่อให้เกิดความชัดเจนในทางปฏิบัติกรณีดังกล่าว จึงขอหารือ ในประเด็นดังต่อไปนี้

(๑) กรณี กศจ. มุกดาหาร ในการประชุมครั้งที่ ๓/๒๕๖๔ เมื่อวันที่ ๑๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๔ มีมติไม่รับนาย ว. กลับเข้ารับราชการ มติ กศจ. มุกดาหารดังกล่าว เป็นคำสั่งทางปกครอง หรือไม่

(๒) หากมติ กศจ. มุกดาหาร ในการประชุมครั้งที่ ๓/๒๕๖๔ เมื่อวันที่ ๑๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๔ เป็นคำสั่งทางปกครอง นาย ว. จะสามารถใช้สิทธิฟ้องคดีต่อศาลปกครอง ตามมาตรา ๔๘ และมาตรา ๘๗ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ ประกอบกับมาตรา ๔๒ วรรคหนึ่ง แห่งพระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๕๒ ได้หรือไม่ อย่างไร

(๓) กรณีศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารได้มีหนังสือสำนักงานศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหาร ลับ ที่ ศธ ๐๒๔๘/๒๒ ลงวันที่ ๓๑ มีนาคม ๒๕๖๔ แจ้งมติ กศจ. มุกดาหาร ให้นาย ว. ทราบ หนังสือของศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารดังกล่าวเป็นคำสั่งทางปกครองหรือไม่

(๔) หากหนังสือสำนักงานศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหาร ลับ ที่ ศธ ๐๒๔๘/๒๒ ลงวันที่ ๓๑ มีนาคม ๒๕๖๔ เป็นคำสั่งทางปกครอง นาย ว. จะต้องยื่นอุทธรณ์ต่อศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารหรือไม่ อย่างไร

(๕) หากศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารในฐานะผู้ทำคำสั่งทางปกครองไม่เห็นด้วยกับคำอุทธรณ์ของนาย ว. จะต้องรายงานความเห็นพร้อมเหตุผลไปยังปลัดกระทรวงศึกษาธิการในฐานะผู้มีอำนาจพิจารณาคำอุทธรณ์ตามมาตรา ๔๕ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ ประกอบกับข้อ ๒ (๔) แห่งกฎกระทรวง ฉบับที่ ๔ (พ.ศ. ๒๕๔๐) ออกตามความในพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ หรือไม่ อย่างไร

(๖) กรณีนาย ว. ได้มีหนังสือลงวันที่ ๒๐ พฤษภาคม ๒๕๖๔ ขออุทธรณ์เรื่องการขอกลับเข้ารับราชการต่อปลัดกระทรวงศึกษาธิการ โดยอุทธรณ์ว่า มติ กศจ. มุกดาหาร ไม่รับนาย ว. กลับเข้ารับราชการเป็นมติที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย ปลัดกระทรวงศึกษาธิการจะมีอำนาจพิจารณาคำอุทธรณ์ของนาย ว. หรือไม่ อย่างไร

คณะกรรมการวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง ได้พิจารณาข้อหารือของสำนักงานปลัดกระทรวงศึกษาธิการ โดยมีผู้แทนกระทรวงศึกษาธิการ (สำนักงานปลัดกระทรวงและสำนักงานคณะกรรมการข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา (สำนักงาน ก.ค.ศ.)) เป็นผู้ชี้แจงข้อเท็จจริงแล้วปรากฏข้อเท็จจริงเพิ่มเติมจากคำชี้แจงของผู้แทนสำนักงาน ก.ค.ศ. ว่า ในทางปฏิบัติกรณีคณะกรรมการศึกษาธิการจังหวัด (กศจ.) มีมติไม่เห็นชอบการขอกลับเข้ารับราชการของข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษาผู้ซึ่งออกจากราชการไปแล้ว สำนักงานศึกษาธิการจังหวัดจะมีเพียงหนังสือแจ้งมติของ กศจ. เท่านั้น มิได้มีข้อความระบุว่าเห็นความเห็นของศึกษาธิการ

จังหวัดโดยความเห็นชอบของ กศจ. และมีได้ออกคำสั่งไม่รับกลับเข้ารับราชการในรูปแบบคำสั่งของหน่วยงานแต่อย่างใด เนื่องจากเห็นว่ากฎหมายบัญญัติไว้แต่เรื่องการส่งบรรจุและแต่งตั้งในกรณี กศจ. มีมติเห็นชอบ

คณะกรรมการวิธีปฏิบัติราชการทางปกครองพิจารณาแล้ว เห็นว่า กรณีมีประเด็นที่ต้องพิจารณาเพียงประเด็นเดียวว่า การที่ศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารมีหนังสือสำนักงานศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหาร ลงวันที่ ๓๑ มีนาคม ๒๕๖๔ แจ้งมติ กศจ. มุกดาหาร ให้นาย ว. ทราบ เป็นคำสั่งทางปกครองหรือไม่ ซึ่งเมื่อพิจารณาพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา พ.ศ. ๒๕๔๗ มาตรา ๖๔^๑ ที่กำหนดกรณีข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษาผู้ใดออกจากราชการไปแล้ว ถ้าสมัครเข้ารับราชการเป็นข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา ให้ผู้มีอำนาจตาม มาตรา ๕๓^๒ เป็นผู้มีอำนาจส่งบรรจุและแต่งตั้ง ได้แก่ ผู้อำนวยการสำนักงานเขตพื้นที่การศึกษา

^๑มาตรา ๖๔ ข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษาผู้ใดออกจากราชการไปแล้ว และมีใจเป็นการออกจากราชการในระหว่างทดลองปฏิบัติหน้าที่ราชการ ถ้าสมัครเข้ารับราชการเป็นข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษาและทางราชการประสงค์จะรับผู้นั้นเข้ารับราชการ ให้ผู้มีอำนาจตามมาตรา ๕๓ ส่งบรรจุและแต่งตั้งผู้นั้นเป็นข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา โดยให้มีตำแหน่ง วิทยฐานะ และรับเงินเดือนตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่ ก.ค.ศ. กำหนด

^๒มาตรา ๕๓ ภายใต้บังคับมาตรา ๔๕ วรรคหนึ่ง มาตรา ๕๐ มาตรา ๕๑ มาตรา ๕๔ มาตรา ๖๔ มาตรา ๖๕ มาตรา ๖๖ และมาตรา ๖๗ การบรรจุและแต่งตั้งข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา ผู้มีอำนาจดังต่อไปนี้เป็นผู้มีอำนาจส่งบรรจุและแต่งตั้ง

(๑) การบรรจุและแต่งตั้งตำแหน่งซึ่งมีวิทยฐานะเชี่ยวชาญพิเศษ เมื่อได้รับอนุมัติจาก ก.ค.ศ. แล้ว ให้ผู้บังคับบัญชาสูงสุดของส่วนราชการที่ผู้นั้นสังกัดอยู่เป็นผู้มีอำนาจส่งบรรจุและให้รัฐมนตรีเจ้าสังกัดนำเสนอ นายกรัฐมนตรีเพื่อนำความกราบบังคมทูลเพื่อทรงพระกรุณาโปรดเกล้าฯ แต่งตั้ง

(๒) การบรรจุและแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งรองผู้อำนวยการสำนักงานเขตพื้นที่การศึกษา ตำแหน่งรองผู้อำนวยการสำนักงานเขตพื้นที่การศึกษาชำนาญการพิเศษ ตำแหน่งรองผู้อำนวยการสำนักงานเขตพื้นที่การศึกษาเชี่ยวชาญ ตำแหน่งผู้อำนวยการสำนักงานเขตพื้นที่การศึกษา และตำแหน่งผู้อำนวยการสำนักงานเขตพื้นที่การศึกษาเชี่ยวชาญ ให้เลขาธิการคณะกรรมการการศึกษาขั้นพื้นฐานเป็นผู้มีอำนาจส่งบรรจุและแต่งตั้งโดยอนุมัติ ก.ค.ศ.

(๓) การบรรจุและแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งรองผู้อำนวยการสถานศึกษา ตำแหน่งผู้อำนวยการสถานศึกษา ตำแหน่งผู้บริหารที่เรียกชื่ออย่างอื่นตามมาตรา ๓๘ ข. (๕) ตำแหน่งศึกษานิเทศก์ ตำแหน่งบุคลากรทางการศึกษาอื่นตามมาตรา ๓๘ ค. (๒) ในสำนักงานเขตพื้นที่การศึกษา ตำแหน่งซึ่งมีวิทยฐานะชำนาญการ ตำแหน่งซึ่งมีวิทยฐานะชำนาญการพิเศษ และตำแหน่งซึ่งมีวิทยฐานะเชี่ยวชาญ ให้ผู้อำนวยการสำนักงานเขตพื้นที่การศึกษาเป็นผู้มีอำนาจส่งบรรจุและแต่งตั้งโดยอนุมัติ อ.ก.ค.ศ. เขตพื้นที่การศึกษา

(๔) การบรรจุและแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งครูผู้ช่วย ตำแหน่งครู และตำแหน่งบุคลากรทางการศึกษาอื่นตามมาตรา ๓๘ ค. (๒) ในสถานศึกษา ให้ผู้อำนวยการสถานศึกษาเป็นผู้มีอำนาจส่งบรรจุและแต่งตั้ง โดยอนุมัติ อ.ก.ค.ศ. เขตพื้นที่การศึกษา

(๕) การบรรจุและแต่งตั้งข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษาซึ่งมิได้อยู่ในสังกัดเขตพื้นที่การศึกษา ให้ผู้บังคับบัญชาสูงสุดของส่วนราชการที่ผู้นั้นสังกัดอยู่เป็นผู้มีอำนาจส่งบรรจุและแต่งตั้งโดยอนุมัติ ก.ค.ศ. หรือ อ.ก.ค.ศ. ที่ ก.ค.ศ. มอบหมาย เว้นแต่ตำแหน่งซึ่งมีวิทยฐานะเชี่ยวชาญพิเศษให้ดำเนินการตาม (๑) โดยอนุโลม

(๖) การบรรจุและแต่งตั้งตำแหน่งอาจารย์ ตำแหน่งผู้ช่วยศาสตราจารย์ ตำแหน่งรองศาสตราจารย์ และตำแหน่งศาสตราจารย์ ตามมาตรา ๓๘ ก. (๓) ถึง (๖) ให้นำกฎหมายว่าด้วยระเบียบข้าราชการพลเรือนในสถาบันอุดมศึกษามาใช้บังคับโดยอนุโลมโดยให้สภาสถาบันอุดมศึกษาทำหน้าที่แทน ก.ค.ศ. หรือ อ.ก.ค.ศ. ที่ ก.ค.ศ. ตั้งแล้วแต่กรณี เว้นแต่ ก.ค.ศ. จะกำหนดไว้เป็นอย่างอื่น

(มีต่อหน้าถัดไป)

โดยอนุมัติ อ.ก.ค.ศ. เขตพื้นที่การศึกษา ประกอบกับหลักเกณฑ์และวิธีการบรรจุและแต่งตั้งข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษาผู้ออกจากราชการไปแล้ว สมัครเข้ารับราชการเป็นข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา โดยวิธีการ ข้อ ๓^๓ กำหนดให้ส่วนราชการที่ประสงค์จะรับผู้สมัครเข้ารับราชการเสนอเหตุผลความจำเป็นและประโยชน์ที่ทางราชการจะได้รับต่อ อ.ก.ค.ศ. เขตพื้นที่การศึกษาเพื่อพิจารณา หากมีมติอนุมัติ ให้ผู้มีอำนาจตามมาตรา ๕๓^๔ ดำเนินการส่งบรรจุและแต่งตั้ง แต่ต่อมาได้มีคำสั่งหัวหน้าคณะรักษาความสงบแห่งชาติ ที่ ๑๙/๒๕๖๐ เรื่อง การปฏิรูปการศึกษาในภูมิภาคของกระทรวงศึกษาธิการ ลงวันที่ ๓ เมษายน พุทธศักราช ๒๕๖๐ ข้อ ๑๓^๕ กำหนดให้ศึกษาธิการจังหวัดโดยความเห็นชอบของ กศจ. เป็นผู้มีอำนาจส่งบรรจุและแต่งตั้งข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษาในจังหวัดหรือกรุงเทพมหานคร มิใช่ผู้อำนวยการสำนักงานเขตพื้นที่การศึกษาโดยอนุมัติ อ.ก.ค.ศ. เขตพื้นที่การศึกษา ทั้งนี้ ตามมาตรา ๕๓ (๓) และ (๔) แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา พ.ศ. ๒๕๔๗ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติม

(ต่อจากเชิงอรรถที่ ๒)

ให้มีคณะกรรมการสรรหาผู้ดำรงตำแหน่งผู้อำนวยการสำนักงานเขตพื้นที่การศึกษาตามวรรคหนึ่ง (๒) ประกอบด้วย ปลัดกระทรวงศึกษาธิการ เป็นประธานกรรมการ เลขาธิการสภาการศึกษา เลขาธิการคณะกรรมการการศึกษาขั้นพื้นฐาน เลขาธิการคณะกรรมการการอาชีวศึกษา เลขาธิการคณะกรรมการการอุดมศึกษา เลขาธิการคุรุสภา เป็นกรรมการ และเลขาธิการ ก.ค.ศ. เป็นกรรมการและเลขานุการทำหน้าที่คัดเลือกบุคคลที่สมควรได้รับการบรรจุและแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งผู้อำนวยการสำนักงานเขตพื้นที่การศึกษาตามจำนวนเขตพื้นที่การศึกษา

คุณสมบัติ หลักเกณฑ์ และวิธีการคัดเลือก ให้เป็นไปตามที่ ก.ค.ศ. กำหนด

บรรดาบทบัญญัติแห่งพระราชบัญญัตินี้ ที่บัญญัติถึงผู้มีอำนาจตามมาตรา ๕๓ ให้หมายถึงผู้มีอำนาจส่งบรรจุตามวรรคหนึ่ง (๑) หรือผู้มีอำนาจส่งบรรจุและแต่งตั้งตามวรรคหนึ่ง (๒) (๓) (๔) (๕) หรือ (๖) แล้วแต่กรณี

“วิธีการ

๑. ผู้สมัครเข้ารับราชการต้องยื่นคำขอต่อหน่วยงานการศึกษาหรือส่วนราชการ แล้วแต่กรณี พร้อมประวัติการรับราชการ ประวัติการทำงานทุกแห่ง ผลการปฏิบัติงานที่ผ่านมา และเอกสารหลักฐานอื่นที่เกี่ยวข้อง ตามแบบที่ ก.ค.ศ. กำหนด

“ล๓

“ล๓

๓. หากหน่วยงานการศึกษาหรือส่วนราชการ ประสงค์จะรับผู้สมัครเข้ารับราชการให้เสนอเหตุผลความจำเป็นและประโยชน์ที่ทางราชการจะได้รับต่อ อ.ก.ค.ศ. เขตพื้นที่การศึกษา หรือ อ.ก.ค.ศ. ที่ ก.ค.ศ. ตั้ง แล้วแต่กรณี เพื่อพิจารณา หากมีมติอนุมัติให้ผู้มีอำนาจตามมาตรา ๕๓ ดำเนินการส่งบรรจุและแต่งตั้ง

การบรรจุและแต่งตั้งผู้สมัครเข้ารับราชการในตำแหน่งผู้อำนวยการสำนักงานเขตพื้นที่การศึกษา หรือรองผู้อำนวยการสำนักงานเขตพื้นที่การศึกษา หรือในตำแหน่งที่มีวิทยฐานะเชี่ยวชาญพิเศษ เมื่อ อ.ก.ค.ศ. เขตพื้นที่การศึกษา หรือ อ.ก.ค.ศ. ที่ ก.ค.ศ. ตั้ง แล้วแต่กรณี พิจารณาตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่ ก.ค.ศ. กำหนดแล้วเห็นว่า หากรับผู้นั้นเข้ารับราชการจะเป็นประโยชน์ต่อทางราชการให้เสนอ ก.ค.ศ. พิจารณาต่อไป

“ล๓

“ล๓

“โปรดดูเชิงอรรถที่ ๒, ข้างต้น

“ข้อ ๑๓ การบรรจุและแต่งตั้งข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษาในจังหวัดหรือกรุงเทพมหานครตามมาตรา ๕๓ (๓) และ (๔) แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา พ.ศ. ๒๕๔๗ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา (ฉบับที่ ๒) พ.ศ. ๒๕๕๑ ให้ศึกษาธิการจังหวัดโดยความเห็นชอบของ กศจ. เป็นผู้มีอำนาจส่งบรรจุและแต่งตั้ง

โดยพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา (ฉบับที่ ๒) พ.ศ. ๒๕๕๑ จึงเห็นได้ว่าอำนาจสั่งการตามบทบัญญัติดังกล่าวเป็นอำนาจที่ต้องร่วมกันพิจารณา กศจ. มิใช่ผู้มีอำนาจสั่งการได้โดยตรง และการใช้อำนาจในกรณีดังกล่าวของศึกษาธิการจังหวัดก็ต้องเป็นไป โดยความเห็นชอบของ กศจ. ด้วย ดังนั้น คำสั่งทางปกครองในกรณีที่จะรับหรือไม่รับนาย ว. กลับเข้ารับราชการจึงต้องทำโดยศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารด้วยความเห็นชอบของ กศจ. หากจะอุทธรณ์ คำสั่งไม่รับกลับเข้ารับราชการ นาย ว. ต้องยื่นคำอุทธรณ์ต่อศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารในฐานะ เจ้าหน้าที่ผู้ทำคำสั่งทางปกครอง ในกรณีที่ศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารไม่เห็นด้วยกับคำอุทธรณ์ ของนาย ว. จะต้องรายงานความเห็น พร้อมเหตุผลไปยังปลัดกระทรวงศึกษาธิการในฐานะผู้มีอำนาจ พิจารณาคำอุทธรณ์ตามมาตรา ๔๕ วรรคสอง^๖ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ ประกอบกับข้อ ๒ (๔)^๗ แห่งกฎกระทรวง ฉบับที่ ๔ (พ.ศ. ๒๕๔๐) ออกตามความใน พระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙

เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า การที่ กศจ. มุกดาหาร มีมติเมื่อวันที่ ๑๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๔ ไม่รับนาย ว. กลับเข้ารับราชการ เนื่องจากขาดคุณสมบัติตามมาตรา ๓๐ (๑๒)^๘ แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา พ.ศ. ๒๕๔๗ เป็นเพียงขั้นตอน การดำเนินการภายในก่อนที่ศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารจะสั่งการเกี่ยวกับการขอกลับเข้ารับราชการ ของนาย ว. มติของ กศจ. มุกดาหาร ที่ไม่รับนาย ว. ซึ่งเป็นผู้ที่ออกจากราชการไปแล้วกลับเข้ารับราชการ

^๖มาตรา ๔๕ ให้เจ้าหน้าที่ตามมาตรา ๔๔ วรรคหนึ่ง พิจารณาคำอุทธรณ์และแจ้งผู้อุทธรณ์ โดยไม่ชักช้า แต่ต้องไม่เกินสามสิบวันนับแต่วันที่ได้รับอุทธรณ์ ในกรณีที่เห็นด้วยกับคำอุทธรณ์ไม่ว่าทั้งหมด หรือบางส่วนก็ให้ดำเนินการเปลี่ยนแปลงคำสั่งทางปกครองตามความเห็นของตนภายในกำหนดเวลาดังกล่าวด้วย

ถ้าเจ้าหน้าที่ตามมาตรา ๔๔ วรรคหนึ่ง ไม่เห็นด้วยกับคำอุทธรณ์ไม่ว่าทั้งหมดหรือบางส่วน ก็ให้เร่งรายงานความเห็นพร้อมเหตุผลไปยังผู้มีอำนาจพิจารณาคำอุทธรณ์ภายในกำหนดเวลาตามวรรคหนึ่ง ให้ผู้มีอำนาจพิจารณาคำอุทธรณ์พิจารณาให้แล้วเสร็จภายในสามสิบวันนับแต่วันที่ตนได้รับรายงาน ถ้ามีเหตุจำเป็น ไม่อาจพิจารณาให้แล้วเสร็จภายในระยะเวลาดังกล่าว ให้ผู้มีอำนาจพิจารณาอุทธรณ์มีหนังสือแจ้งให้ผู้อุทธรณ์ทราบ ก่อนครบกำหนดเวลาดังกล่าว ในการนี้ ให้ขยายระยะเวลาพิจารณาอุทธรณ์ออกไปได้ไม่เกินสามสิบวันนับแต่วันที่ ครบกำหนดเวลาดังกล่าว

ฯลฯ

ฯลฯ

^๗ข้อ ๒ การพิจารณาอุทธรณ์คำสั่งทางปกครองในกรณีที่เจ้าหน้าที่ผู้ทำคำสั่งไม่เห็นด้วยกับ คำอุทธรณ์ ให้เป็นอำนาจของเจ้าหน้าที่ ดังต่อไปนี้

ฯลฯ

ฯลฯ

(๔) ปลัดกระทรวงหรือปลัดทบวง แล้วแต่กรณี ในกรณีที่ผู้ทำคำสั่งทางปกครองเป็นผู้ดำรง ตำแหน่งอธิบดีหรือเทียบเท่า

ฯลฯ

ฯลฯ

^๘มาตรา ๓๐ ภายใต้บังคับกฎหมายว่าด้วยสภาครูและบุคลากรทางการศึกษาสำหรับการเป็น ผู้ประกอบวิชาชีพครูและบุคลากรทางการศึกษา ผู้ซึ่งจะเข้ารับราชการเป็นข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา ได้ต้องมีคุณสมบัติทั่วไป ดังต่อไปนี้

ฯลฯ

ฯลฯ

(๑๒) ไม่เป็นผู้เคยถูกลงโทษให้ออก ปลดออก หรือไล่ออกเพราะกระทำผิดวินัย ตามพระราชบัญญัตินี้หรือตามกฎหมายอื่น

ฯลฯ

ฯลฯ

จึงไม่ใช่คำสั่งทางปกครองตามมาตรา ๕^๙ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครองฯ ทั้งนี้ เทียบเคียงความเห็นคณะกรรมการวิธีปฏิบัติราชการทางปกครองในเรื่องเสร็จที่ ๓๘๑/๒๕๖๐^{๑๐} ฉะนั้น การที่สำนักงานศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารมีหนังสือแจ้งแต่เพียงมติของ กศจ. มุกดาหาร ในคราวการประชุมครั้งที่ ๓/๒๕๖๔ เมื่อวันที่ ๑๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๔ ไม่รับนาย ว. กลับเข้ารับราชการ โดยศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารมิได้ใช้อำนาจสั่งการโดยความเห็นชอบของ กศจ. มุกดาหาร ซึ่งทำให้นาย ว. เข้าใจว่ามติดังกล่าวเป็นคำสั่งไม่รับนาย ว. กลับเข้ารับราชการจึงบรรยายคำขออุทธรณ์ของตนว่า “ขออุทธรณ์มติไม่อนุมัติการขอกลับเข้ารับราชการ” กรณีจึงไม่อาจถือได้ว่าการแจ้งในลักษณะดังกล่าวเป็นการสั่งการของผู้ใช้อำนาจตามข้อ ๑๓^{๑๑} แห่งคำสั่งหัวหน้าคณะรักษาความสงบแห่งชาติ ที่ ๑๙/๒๕๖๐ฯ ได้ ปัญหาตามที่หาเรื่องนี้ จึงเป็นกรณีที่ยังมิได้มีการออกคำสั่งทางปกครองตามมาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครองฯ กรณีจึงไม่มีประเด็นที่ต้องพิจารณาเรื่องการอุทธรณ์คำสั่งทางปกครอง ขั้นตอนและระยะเวลาการอุทธรณ์หรือโต้แย้งคำสั่งทางปกครอง ผู้มีอำนาจในการพิจารณาอุทธรณ์ ตลอดจนสิทธิการฟ้องคดีต่อศาลปกครองตามที่หาเรื่องนี้

อนึ่ง การที่สำนักงานศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารมีหนังสือแจ้งมติของ กศจ. มุกดาหาร โดยไม่มีการออกคำสั่งของศึกษาธิการจังหวัดมุกดาหารโดยความเห็นชอบของ กศจ. มุกดาหาร และไม่มีการดำเนินการตามมาตรา ๔๐^{๑๒} แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครองฯ จึงถือว่ากระบวนการทำคำสั่งทางปกครองไม่รับนาย ว. กลับเข้ารับราชการยังไม่เสร็จสิ้น และโดยที่ปัจจุบันผู้มีอำนาจสั่งบรรจุและแต่งตั้งกรณีนี้ตามข้อ ๑๓ แห่งคำสั่งหัวหน้าคณะรักษาความสงบแห่งชาติ ที่ ๑๙/๒๕๖๐ฯ มีการเปลี่ยนแปลงไปจากเดิม โดยพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมคำสั่งหัวหน้าคณะรักษาความสงบแห่งชาติ ที่ ๑๙/๒๕๖๐ เรื่อง การปฏิรูปการศึกษาในภูมิภาคของกระทรวงศึกษาธิการ ลงวันที่ ๓ เมษายน พุทธศักราช ๒๕๖๐ พ.ศ. ๒๕๖๕ กำหนดให้ผู้มีอำนาจ

“มาตรา ๕ ในพระราชบัญญัตินี้

ฯลฯ

ฯลฯ

“คำสั่งทางปกครอง” หมายความว่า

(๑) การใช้อำนาจตามกฎหมายของเจ้าหน้าที่ที่มีผลเป็นการสร้างนิติสัมพันธ์ขึ้นระหว่างบุคคล ในอันที่จะก่อ เปลี่ยนแปลง โอน สงวน ระงับ หรือมีผลกระทบต่อสถานภาพของสิทธิหรือหน้าที่ของบุคคล ไม่ว่าจะเป็นการถาวรหรือชั่วคราว เช่น การสั่งการ การอนุญาต การอนุมัติ การวินิจฉัยอุทธรณ์ การรับรอง และการรับจดทะเบียน แต่ไม่หมายความรวมถึงการออกกฎ

(๒) การอื่นที่กำหนดในกฎกระทรวง

ฯลฯ

ฯลฯ

^{๑๐}บันทึกคณะกรรมการวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง เรื่อง เหตุซึ่งมีสภาพร้ายแรงอันอาจทำให้การพิจารณาทางปกครองไม่เป็นกลางเกี่ยวกับกรรมการที่มีอำนาจพิจารณาทางปกครอง ส่งพร้อมหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ที่ นร ๐๙๑๓/๑๙ ลงวันที่ ๒๓ มีนาคม ๒๕๖๐ ถึงอธิบดีกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น

^{๑๑}โปรดดูเชิงอรรถที่ ๕, ข้างต้น

^{๑๒}มาตรา ๔๐ คำสั่งทางปกครองที่อาจอุทธรณ์หรือโต้แย้งต่อไปได้ให้ระบุกรณีที่อาจอุทธรณ์หรือโต้แย้ง การยื่นคำอุทธรณ์หรือคำโต้แย้ง และระยะเวลาสำหรับการอุทธรณ์หรือการโต้แย้งดังกล่าวไว้ด้วย

ในกรณีที่มีการฝ่าฝืนบทบัญญัติตามวรรคหนึ่ง ให้ระยะเวลาสำหรับการอุทธรณ์หรือการโต้แย้งเริ่มนับใหม่ตั้งแต่วันที่ได้รับแจ้งหลักเกณฑ์ตามวรรคหนึ่ง แต่ถ้าไม่มีการแจ้งใหม่และระยะเวลาดังกล่าวมีระยะเวลาสั้นกว่าหนึ่งปี ให้ขยายเป็นหนึ่งปีนับแต่วันที่รับคำสั่งทางปกครอง

สั่งบรรจุและแต่งตั้งในกรณีนี้ คือ ผู้อำนวยการสำนักงานเขตพื้นที่การศึกษาโดยความเห็นชอบของ อ.ก.ค.ศ. เขตพื้นที่การศึกษามัธยมศึกษา ไม่ใช่ศึกษาธิการจังหวัดโดยความเห็นชอบของ กศจ. อีกต่อไป ประกอบกับขณะนี้ อ.ก.ค.ศ. เขตพื้นที่การศึกษามัธยมศึกษาแล้ว จึงไม่อาจดำเนินการตามคำสั่งหัวหน้าคณะรักษาความสงบแห่งชาติ ที่ ๑๙/๒๕๖๐ ได้ ดังนั้น จึงเป็นหน้าที่และอำนาจของผู้ผู้อำนวยการสำนักงานเขตพื้นที่การศึกษาและ อ.ก.ค.ศ. เขตพื้นที่การศึกษามัธยมศึกษาต้องดำเนินการพิจารณาและทำคำสั่งดังกล่าวให้แล้วเสร็จโดยชอบด้วยกฎหมายต่อไป ทั้งนี้ ตามข้อ ๑๓ แห่งคำสั่งหัวหน้าคณะรักษาความสงบแห่งชาติ ที่ ๑๙/๒๕๖๐ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยมาตรา ๗^๓ แห่งพระราชบัญญัติแก้ไขเพิ่มเติมคำสั่งหัวหน้าคณะรักษาความสงบแห่งชาติ ที่ ๑๙/๒๕๖๐ ประกอบกับมาตรา ๑๑^๔ แห่งพระราชบัญญัติเดียวกัน



(นายปกรณ์ นิลประพันธ์)
เลขาธิการคณะกรรมการการศึกษา

สำนักงานคณะกรรมการการศึกษา
มีนาคม ๒๕๖๖

^๓มาตรา ๗ ให้ยกเลิกความในข้อ ๑๓ แห่งคำสั่งหัวหน้าคณะรักษาความสงบแห่งชาติ ที่ ๑๙/๒๕๖๐ เรื่อง การปฏิรูปการศึกษาในภูมิภาคของกระทรวงศึกษาธิการ ลงวันที่ ๓ เมษายน พุทธศักราช ๒๕๖๐ และให้ใช้ความต่อไปนี้แทน

“ข้อ ๑๓ การบรรจุและแต่งตั้งข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษาในเขตพื้นที่การศึกษา ตามมาตรา ๕๓ (๓) และ (๔) แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา พ.ศ. ๒๕๔๗ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษา (ฉบับที่ ๒) พ.ศ. ๒๕๕๑ ให้ผู้อำนวยการสำนักงานเขตพื้นที่การศึกษาและผู้อำนวยการสถานศึกษา แล้วแต่กรณี โดยความเห็นชอบของ อ.ก.ค.ศ. เขตพื้นที่การศึกษา เป็นผู้มีส่วนสั่งบรรจุและแต่งตั้ง ซึ่งการดำเนินการดังกล่าวต้องเป็นไปตามหลักการ บริหารกิจการบ้านเมืองที่ดี โดยยึดถือระบบคุณธรรม ความโปร่งใส และความเสมอภาคระหว่างบุคคล และเพื่อประโยชน์ ในการพัฒนาการศึกษาเป็นสำคัญ

ในการดำเนินการบรรจุและแต่งตั้งตามวรรคหนึ่ง หากผู้มีอำนาจสั่งบรรจุและแต่งตั้ง หรืออนุมัติ อาศัยหรือยอมให้ผู้อื่นอาศัยอำนาจและหน้าที่ราชการของตน ไม่ว่าจะโดยทางตรงหรือทางอ้อม เพื่อหาประโยชน์ ให้แก่ตนเองหรือผู้อื่น หรือมีการปฏิบัติหรือละเว้นการปฏิบัติหน้าที่ราชการโดยมิชอบ เพื่อให้ตนเองหรือผู้อื่นได้รับ ประโยชน์ที่มิควรได้ ถือเป็นการทุจริตต่อหน้าที่ราชการเป็นความผิดวินัยอย่างร้ายแรง”

^๔มาตรา ๑๑ การดำเนินการอย่างใดอย่างหนึ่งของ กศจ. ในส่วนที่เกี่ยวข้องกับการบริหารงาน บุคคลซึ่งกฎหมายว่าด้วยระเบียบข้าราชการครูและบุคลากรทางการศึกษากำหนดไว้ให้เป็นอำนาจของ อ.ก.ค.ศ. เขตพื้นที่การศึกษาประถมศึกษา และ อ.ก.ค.ศ. เขตพื้นที่การศึกษามัธยมศึกษาที่ค้างการดำเนินการอยู่ก่อนวันที่ พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ ให้ดำเนินการต่อไปตามคำสั่งหัวหน้าคณะรักษาความสงบแห่งชาติ ที่ ๑๙/๒๕๖๐ เรื่อง การปฏิรูปการศึกษาในภูมิภาคของกระทรวงศึกษาธิการ ลงวันที่ ๓ เมษายน พุทธศักราช ๒๕๖๐ จนกว่าจะมี อ.ก.ค.ศ. เขตพื้นที่การศึกษาประถมศึกษา และ อ.ก.ค.ศ. เขตพื้นที่การศึกษามัธยมศึกษา ตามพระราชบัญญัตินี้