

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

เรื่อง ลักษณะต้องห้ามของผู้ว่าการการกีฬาแห่งประเทศไทยและคณะกรรมการสรรหา
ผู้ว่าการการกีฬาแห่งประเทศไทย ตามพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับ
กรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๘

กระทรวงการท่องเที่ยวและกีฬาได้มีหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ กค ๐๒๐๑/๑๓๒๘
ลงวันที่ ๒๒ มิถุนายน ๒๕๔๙ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ความว่า คณะกรรมการสรรหา
ผู้ว่าการการกีฬาแห่งประเทศไทยได้ขอให้การกีฬาแห่งประเทศไทย (กกท.) ตรวจสอบคุณสมบัติ
ของผู้สมัครเป็นผู้ว่าการ กกท. จำนวน ๙ ราย ว่าเป็นผู้มีลักษณะต้องห้ามเป็นผู้ว่าการ กกท.
เนื่องจากเป็นผู้มีประโยชน์ได้เสียในนิติบุคคลซึ่งเป็นผู้รับสัมปทาน ผู้ร่วมทุน หรือมีประโยชน์ได้
เสียเกี่ยวข้องกับกิจการของ กกท. ตามมาตรา ๘ ตี (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติ
มาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๘ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดย
พระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ.
๒๕๔๓ หรือไม่

กกท. ได้หารือกรณีดังกล่าวไปยังสำนักงานคณะกรรมการนโยบายรัฐวิสาหกิจ
(สคร.) กระทรวงการคลัง และ สคร. ได้พิจารณาข้อหารือดังกล่าวแล้ว มีความเห็นตามหนังสือ
สำนักงานคณะกรรมการนโยบายรัฐวิสาหกิจ ด่วนที่สุด ที่ กค ๐๘๐๗/๑๒๗๗ ลงวันที่ ๔
พฤษภาคม ๒๕๔๙ ถึงผู้ว่าการการกีฬาแห่งประเทศไทย สรุปความว่า การมีประโยชน์ได้เสีย
เกี่ยวข้องกับกิจการของรัฐวิสาหกิจ หมายความว่า การมีประโยชน์ได้เสียไม่ว่าทางตรง ได้แก่ การ
เป็นคู่สัญญาหรือได้รับประโยชน์ในเชิงธุรกิจโดยตรงกับรัฐวิสาหกิจ หรือการมีประโยชน์ได้เสียใน
ทางอ้อม อันได้แก่ การมีส่วนได้เสียผ่านบุคคลอื่นหรือใช้วิธีการอื่นอันจะก่อให้เกิดการขัดกัน
ในผลประโยชน์ด้วย อย่างไรก็ตาม การวินิจฉัยว่าประเด็นใดเข้าข่ายการมีประโยชน์ได้เสียหรือไม่เป็น
เรื่องที่ต้องพิจารณาข้อเท็จจริงที่เกิดขึ้นเป็นรายกรณี ซึ่งเป็นไปตามแนวคำวินิจฉัยของ
คณะกรรมการกฤษฎีกาตามเรื่องเสร็จที่ ๕๒๖/๒๕๔๔ และเรื่องเสร็จที่ ๑๕/๒๕๔๕ ดังนั้น การ
พิจารณาข้อหารือจึงต้องพิจารณาตามข้อเท็จจริงที่เป็นปัญหาเท่านั้น ทั้งนี้ ตามข้อหารือของ กกท.
นั้น สคร. เห็นว่า นายกสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทย อุปนายกสมาคม และกรรมการบริหาร
สมาคม รวมทั้งผู้ที่เป็นโจทก์ฟ้องคดีต่อ กกท. และผู้ที่ถูก กกท. กล่าวโทษต่อพนักงานสอบสวน
ของให้ดำเนินคดี ถือเป็นผู้มีลักษณะต้องห้ามเป็นผู้ว่าการ กกท. ตามบทบัญญัติดังกล่าว

คณะกรรมการสรรหาผู้ว่าการ กกท. ได้พิจารณาความเห็นของ สคร. แล้ว มี
ความเห็นแย้ง เนื่องจากพิจารณาแล้วเห็นว่า กกท. จัดอยู่ในรัฐวิสาหกิจประเภทกลุ่มสาขาสังคม

และเทคโนโลยี มีวัตถุประสงค์เพื่อเสริมสร้างและพัฒนาการกีฬาของประเทศไทยและให้บริการด้านกีฬาแก่สังคมไทยโดยไม่แสวงหาผลกำไรหรือประโยชน์เชิงธุรกิจในรูปแบบอื่นเพื่อหารายได้เข้ารัฐ ส่วนสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยเป็นนิติบุคคลที่มีลักษณะเป็นองค์กรสาธารณะภายใต้การรับรองและควบคุมกำกับดูแลของ กกท. ตามพระราชบัญญัติการกีฬาแห่งประเทศไทย พ.ศ. ๒๕๒๘ การบริหารงานสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยดำเนินการโดยคณะกรรมการบริหารซึ่งเลือกตั้งโดยสโมสรสมาชิก มีภารกิจในการเสริมสร้างและพัฒนา กีฬาชนิดต่างๆ ของประเทศไทยโดยไม่แสวงหากำไรและไม่เป็นผู้รับสัมปทานธุรกิจหรือผู้ร่วมทุนธุรกิจกับ กกท. และได้รับเงินอุดหนุนทั่วไปประจำปีซึ่งเป็นเงินงบประมาณที่รัฐบาลจัดสรรให้โดยผ่านทาง กกท. เพื่อนำไปใช้จ่ายเสริมสร้างและพัฒนา กีฬาในความรับผิดชอบของแต่ละสมาคม กรรมการบริหารสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยอาจถูกปรับเปลี่ยนหรือลงโทษโดย กกท. หากกระทำความผิดกฎระเบียบข้อบังคับที่ กกท. กำหนดไว้ จึงทำให้สมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยไม่น่ามีลักษณะที่ถูกพิจารณาได้ว่าเป็นนิติบุคคลซึ่งเป็นผู้รับสัมปทาน ผู้ร่วมทุน หรือมีประโยชน์ได้เสียเกี่ยวข้องกับกิจการของ กกท. อันจะเป็นเหตุให้กรรมการบริหารสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยซึ่งเป็นผู้มีความรู้ความสามารถและเกี่ยวข้องกับการกีฬาโดยตรงไม่สามารถเข้ามามีส่วนร่วมในการบริหารงานกีฬาของชาติหรือมีส่วนร่วมในการคัดเลือกผู้มาทำหน้าที่บริหารงานกีฬาของชาติในระดับสูง ซึ่งน่าจะไม่สอดคล้องกับนโยบายของรัฐบาลในการเสริมสร้างและพัฒนา กีฬาของชาติดังที่ได้ดำเนินการอยู่ในปัจจุบัน

เพื่อให้การดำเนินการสรรหาผู้ว่าการ กกท. เป็นไปด้วยความเหมาะสมและถูกต้องตามสภาพความเป็นจริง เป็นบรรทัดฐานและเปิดโอกาสให้บุคคลผู้มีความรู้ความชำนาญและประสบการณ์ด้านกีฬาได้มีโอกาสเข้ามาบริหารงานด้านการกีฬาของชาติหรือมีส่วนร่วมในการสรรหาผู้บริหารองค์กรกีฬาของชาติในระดับสูง กระทรวงการท่องเที่ยวและกีฬาในฐานะส่วนราชการผู้กำกับดูแล จึงขอหารือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ดังต่อไปนี้

๑. สมาคมกีฬาแห่งประเทศไทย เป็นนิติบุคคลซึ่งเป็นผู้รับสัมปทาน ผู้ร่วมทุน หรือมีประโยชน์ได้เสียเกี่ยวข้องกับกิจการของ กกท. ตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๘ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๔๓ หรือไม่ อย่างไร

๒. กรรมการบริหารของสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทย เป็นผู้ที่มีลักษณะต้องห้ามเป็นผู้ว่าการ กกท. ตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๘ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๔๓ หรือไม่ อย่างไร

๓. การที่ผู้สมัครเป็นผู้ว่าการ กกท. เป็นโจทก์ฟ้องคดีต่อ กกท. ในคดีปกครองหรือเป็นโจทก์ฟ้องคดีต่ออดีตผู้ว่าการ กกท. ในคดีอาญาจะถือว่าขาดคุณสมบัติการเป็นผู้ว่าการ กกท. ตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๘ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๔๓ หรือไม่ อย่างไร

๔. การที่ผู้สมัครเป็นผู้ว่าการ กทท. ถูก กทท. ร้องทุกข์กล่าวโทษต่อพนักงานสอบสวนขอให้ดำเนินคดีอาญาจะถือว่าขาดคุณสมบัติการเป็นผู้ว่าการ กทท. ตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๘ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๕) พ.ศ. ๒๕๔๓ หรือไม่ อย่างไร

๕. กรรมการสรรหาผู้ว่าการ กทท. ซึ่งเป็นผู้ที่เคยเป็นกรรมการบริหารสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยมาก่อน ถือเป็นผู้มีลักษณะต้องห้ามเป็นกรรมการสรรหาผู้ว่าการ กทท. ตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) ประกอบกับมาตรา ๘ จัตวา แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๘ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๕) พ.ศ. ๒๕๔๓ หรือไม่ อย่างไร

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๓) ได้พิจารณาข้อหารือของกระทรวงการท่องเที่ยวและกีฬา โดยได้รับฟังคำชี้แจงจากผู้แทนกระทรวงการท่องเที่ยวและกีฬา (สำนักงานปลัดกระทรวง) ผู้แทนกระทรวงการคลัง (สำนักงานคณะกรรมการนโยบายรัฐวิสาหกิจ) และผู้แทนการกีฬาแห่งประเทศไทย แล้ว ปรากฏข้อเท็จจริงเพิ่มเติมดังต่อไปนี้

๑. คำว่า “สมาคมกีฬาแห่งประเทศไทย” ที่ระบุถึงในหนังสือที่ขอหารือนี้เป็นคำกลาง ๆ ที่กระทรวงการท่องเที่ยวและกีฬาผู้ขอหารือประสงค์ที่จะใช้เรียกสมาคมกีฬาต่าง ๆ ที่ได้รับอนุญาตจัดตั้งจาก กทท. ตามมาตรา ๕๓^๑ และมาตรา ๕๙^๒ แห่งพระราชบัญญัติการกีฬาแห่งประเทศไทย พ.ศ. ๒๕๒๘

๒. กรณีตามข้อหารือในประเด็นที่หนึ่งและประเด็นที่สองซึ่งเกี่ยวกับสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยนั้น ปรากฏข้อเท็จจริงว่า ผู้สมัครเป็นผู้ว่าการ กทท. จำนวน ๔ คน ได้ดำรงตำแหน่งกรรมการบริหารของสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทย โดยนายวิจิตร ลิทธินาวัน เป็นนายกสมาคมไตรกีฬาแห่งประเทศไทย นายพิเชฐ มั่นคง เป็นนายกสมาคมฮอกกีแห่งประเทศไทย

^๑ มาตรา ๕๓ สมาคมใดซึ่งมีวัตถุประสงค์หลักเกี่ยวกับการกีฬาหรือการส่งเสริมการกีฬาโดยตรง ต้องได้รับอนุญาตจาก กทท. จึงจะดำเนินการจัดตั้งตามกฎหมายได้

การขออนุญาตและการอนุญาต ให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์ วิธีการและเงื่อนไขที่กำหนดในกฎกระทรวง

^๒ มาตรา ๕๙ ห้ามมิให้คณะบุคคลหรือบุคคลใดใช้คำว่า “แห่งประเทศไทย” หรือมีอักษรหรือเครื่องหมายใด แสดงว่าเป็นสมาคม สโมสรหรือคณะบุคคล ซึ่งมีกิจกรรมเกี่ยวกับกีฬาในนามของชาติหรือประเทศไทย เว้นแต่ได้รับอนุญาตจาก กทท.

ห้ามมิให้คณะบุคคลหรือบุคคลใดเข้าร่วมการแข่งขันหรือส่งนักกีฬาเข้าร่วมการแข่งขันกีฬาหรือจัดหรือร่วมในการจัดให้มีการแข่งขันกีฬา โดยแสดงว่าเป็นการแข่งขันกีฬาหรือจัดการแข่งขันกีฬาในนามของชาติหรือประเทศไทย เว้นแต่จะได้รับอนุญาตจาก กทท.

การขออนุญาตและการอนุญาตตามวรรคหนึ่งและวรรคสอง ให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์วิธีการและเงื่อนไขที่คณะกรรมการกำหนด

นายกนกพันธุ์ จุลเกษม เป็นอุปนายกสมาคมแฮนด์บอลแห่งประเทศไทย และนายสันติภาพ อินทรพัฒน์ เป็นนายกสมาคมมวยไทยแห่งประเทศไทย

๓. กรณีตามข้อหาหรือในประเด็นที่สามและประเด็นที่สี่ซึ่งเกี่ยวกับการฟ้องคดีและการร้องทุกข์กล่าวโทษนั้น เป็นเรื่องที่สืบเนื่องจากการที่เดิมสมาคมมวยไทยสมัครเล่นแห่งประเทศไทย ในพระราชูปถัมภ์สมเด็จพระบรมโอรสาธิราชฯ สยามมกุฎราชกุมาร ได้รับใบอนุญาตที่ ๐๑๑/๒๕๓๓ ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๓๓ และใบอนุญาตที่ ๐๐๑/๒๕๓๔ ลงวันที่ ๒๖ เมษายน ๒๕๓๔ ให้จัดตั้งเป็นสมาคมมวยไทยสมัครเล่นและใช้คำว่า “แห่งประเทศไทย” ต่อท้ายชื่อสมาคม ต่อมาสมาคมฯ ได้จัดให้มีการประชุมใหญ่ครั้งที่ ๑/๒๕๔๖ เมื่อวันที่ ๒๔ กรกฎาคม ๒๕๔๗ เพื่อแก้ไขเพิ่มเติมข้อบังคับเกี่ยวกับการใช้ชื่อของสมาคมมาใช้ชื่อว่า “สมาคมมวยไทยแห่งประเทศไทย ในพระราชูปถัมภ์สมเด็จพระบรมโอรสาธิราชฯ สยามมกุฎราชกุมาร” (โดยตัดคำว่า “สมัครเล่น” ออก) และได้มีการจดทะเบียนแก้ไขข้อบังคับสมาคมฯ เมื่อวันที่ ๓ กันยายน ๒๕๔๗ ซึ่ง กทท. ได้มีหนังสือ ที่ กก ๕๑๐๗/๔๖๔๘ ลงวันที่ ๑๓ สิงหาคม ๒๕๔๗ ถึงสมาคมฯ แจ้งให้ไปจดทะเบียนแก้ไขเพิ่มเติมข้อบังคับได้ ต่อมา กทท. เห็นว่า สมาคมฯ ได้แก้ไขเพิ่มเติมข้อบังคับไม่ถูกต้องตามมติที่ประชุมใหญ่ กทท. จึงสั่งให้แก้ไขตามหนังสือ ที่ กก ๕๑๐๗/๗๒๘๓ ลงวันที่ ๗ ธันวาคม ๒๕๔๗ ถึงสมาคมฯ แต่สมาคมฯ ได้ยืนยันว่าได้ดำเนินการถูกต้องตามมติที่ประชุมใหญ่แล้ว กทท. จึงได้มีหนังสือ ที่ กก ๕๑๐๗/๑๐๑๔ ลงวันที่ ๑๗ กุมภาพันธ์ ๒๕๔๘ ถึงสมาคมฯ ให้เพิกถอนใบอนุญาตที่ ๐๑๑/๒๕๓๓ ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๓๓ และใบอนุญาตที่ ๐๐๑/๒๕๓๔ ลงวันที่ ๒๖ เมษายน ๒๕๓๔ ของสมาคมฯ ดังกล่าวข้างต้น สมาคมฯ จึงได้ฟ้อง กทท. เป็นคดีปกครองเพื่อขอให้ศาลปกครองยกเลิกคำสั่งเพิกถอนใบอนุญาตของสมาคมฯ ตามหนังสือ ที่ กก ๕๑๐๗/๑๐๑๔ ลงวันที่ ๑๗ กุมภาพันธ์ ๒๕๔๘ ดังกล่าว และฟ้องคดีอาญานายสันติภาพ เตชะวณิชย์ (ผู้ว่าการ กทท. ในขณะนั้น) ในความผิดต่อตำแหน่งหน้าที่ราชการตามมาตรา ๑๕๗ แห่งประมวลกฎหมายอาญา ซึ่งในปัจจุบันคดีดังกล่าวอยู่ระหว่างการพิจารณาของศาลปกครองและศาลอาญาลำดับ โดยศาลปกครองสูงสุดได้มีคำสั่งให้ทุเลาการบังคับตามคำสั่งเพิกถอนใบอนุญาตไว้จนกว่าจะมีคำพิพากษาเป็นอย่างอื่น

เนื่องจาก กทท. เห็นว่า นายสันติภาพ อินทรพัฒน์ ซึ่งเป็นนายกสมาคมมวยไทย (ผู้สมัครเป็นผู้ว่าการ กทท.) ได้แก้ไขมติของที่ประชุมในรายงานการประชุมเกี่ยวกับการแก้ไขข้อบังคับของสมาคมฯ ดังนั้น กทท. จึงได้ดำเนินการร้องทุกข์กล่าวโทษนายสันติภาพฯ ต่อพนักงานสอบสวนสถานีตำรวจนครบาลหัวหมาก เมื่อวันที่ ๑๕ กุมภาพันธ์ ๒๕๔๘ ว่าได้กระทำความผิดฐานปลอมเอกสารและใช้เอกสารปลอม ซึ่งต่อมาสถานีตำรวจนครบาลหัวหมากได้มีหนังสือ ที่ ตช ๐๐๑๖(บก.น.๔)๓(๑๓)/๓๘๖๔ ลงวันที่ ๒๓ พฤษภาคม ๒๕๔๙ ถึง กทท. ว่าพนักงานสอบสวนสถานีตำรวจนครบาลหัวหมาก ได้มีความเห็นสั่งไม่ฟ้องและได้ส่งความเห็นให้พนักงานอัยการแล้วเมื่อวันที่ ๑๕ พฤษภาคม ๒๕๔๙ และสำนักงานอัยการพิเศษ ฝ่ายคดีอาญา ๖ ได้มีหนังสือด่วนที่สุด ที่ อส(สฝอ.๖) ๐๐๑๓/๑๕๔๓ ลงวันที่ ๒๑ มิถุนายน ๒๕๔๙ ถึง กทท. ว่าพนักงานอัยการได้มีคำสั่งไม่ฟ้องนายสันติภาพฯ ในความผิดฐานปลอมเอกสารและใช้เอกสารปลอมตามมาตรา ๒๖๔ มาตรา ๒๖๕ และมาตรา ๒๖๘ แห่งประมวลกฎหมายอาญา และอยู่

ระหว่างเสนอผู้บัญชาการตำรวจแห่งชาติเพื่อขอความเห็นชอบ กรณีส่งไม่ฟ้องผู้ต้องหาตามมาตรา ๑๔๕ แห่งประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาเมื่อวันที่ ๒๑ พฤษภาคม ๒๕๕๙ ซึ่งในปัจจุบันคดีดังกล่าวอยู่ระหว่างการพิจารณาของผู้บัญชาการตำรวจแห่งชาติ

๔. กรณีตามข้อหาหรือในประเด็นที่ทำ ปราบกฏข้อเท็จจริงว่า กรรมการสรรหาผู้ว่าการ กทท. จำนวนสามในห้าคนดำรงตำแหน่งในสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยด้วย ได้แก่ พลเอก ยุทธศักดิ์ ศศิประภา เป็นนายกสมาคมยิมนาสติกแห่งประเทศไทย นายกิตติรัตน์ ณ ระนอง เป็นกรรมการบริหารสมาคมฟุตบอลแห่งประเทศไทย และนายสมบัติ ศุภพันธ์ เป็นนายกสมาคมแฮนด์บอลแห่งประเทศไทย

เมื่อได้พิจารณาข้อเท็จจริงดังกล่าวข้างต้นประกอบกับบทบัญญัติของกฎหมายที่เกี่ยวข้องแล้ว คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๓) มีความเห็นดังนี้

เมื่อพิจารณาบทบัญญัติมาตรา ๘ ตรี (๑๒)^๓ แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๘ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๔๓ ที่บัญญัติเกี่ยวกับคุณสมบัติและลักษณะต้องห้ามของผู้บริหารรัฐวิสาหกิจไว้ว่า ผู้บริหารต้องไม่เป็นหรือภายในระยะเวลาสามปีก่อนวันได้รับเลือกตั้ง ไม่เคยเป็นกรรมการหรือผู้บริหารหรือผู้มีอำนาจในการจัดการหรือมีส่วนได้เสียในนิติบุคคลซึ่งเป็นผู้รับสัมปทาน ผู้ร่วมทุนหรือมีประโยชน์ได้เสียเกี่ยวข้องกับกิจการของรัฐวิสาหกิจนั้น เว้นแต่การเป็นประธานกรรมการหรือกรรมการในนิติบุคคลดังกล่าวโดยการมอบหมายของรัฐวิสาหกิจนั้น จะเห็นได้ว่า ลักษณะต้องห้ามดังกล่าวกำหนดขึ้นเพื่อป้องกันมิให้บุคคลซึ่งมีผลประโยชน์ขัดกันกับรัฐวิสาหกิจเข้ามาดำรงตำแหน่งผู้บริหารของรัฐวิสาหกิจเพื่อหาประโยชน์ใด ๆ อันมิชอบในรัฐวิสาหกิจและการมีประโยชน์ได้เสียดังกล่าวหมายความว่า การมีส่วนได้เสียหรือมีประโยชน์ได้เสียที่เกี่ยวข้องกับการดำเนินการที่เป็นกิจการหลักของรัฐวิสาหกิจนั้นเป็นสำคัญ ไม่ว่าจะเป็นการมีส่วนได้เสียหรือมีประโยชน์ได้เสียทั้งในทางตรง อันได้แก่ การเป็นคู่สัญญาหรือได้รับประโยชน์ในทางธุรกิจโดยตรงกับรัฐวิสาหกิจ และการมีประโยชน์ได้เสียในทางอ้อม อันได้แก่ การมีส่วนได้เสียผ่านบุคคลอื่นหรือใช้วิธีการอื่นใดที่ทำให้เกิดการขัดกันผลประโยชน์ได้เสียได้ด้วย ซึ่งต้องพิจารณาจากข้อเท็จจริงเป็นรายกรณีไป

ประเด็นที่หนึ่ง สมาคมกีฬาแห่งประเทศไทย เป็นนิติบุคคลซึ่งเป็นผู้รับสัมปทาน ผู้ร่วมทุน หรือมีประโยชน์ได้เสียเกี่ยวข้องกับกิจการของ กทท. ตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) แห่ง

^๓ มาตรา ๘ ตรี ผู้บริหารนอกจากต้องมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้ามตามที่กำหนดไว้สำหรับรัฐวิสาหกิจนั้น ๆ แล้ว ยังต้องมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้าม ดังต่อไปนี้ด้วย

ฯลฯ

ฯลฯ

(๑๒) ไม่เป็นหรือภายในระยะเวลาสามปีก่อนวันได้รับแต่งตั้ง ไม่เคยเป็นกรรมการหรือผู้บริหารหรือผู้มีอำนาจในการจัดการ หรือมีส่วนได้เสียในนิติบุคคลซึ่งเป็นผู้รับสัมปทาน ผู้ร่วมทุน หรือมีประโยชน์ได้เสียเกี่ยวข้องกับกิจการของรัฐวิสาหกิจนั้น เว้นแต่การเป็นประธานกรรมการหรือกรรมการในนิติบุคคลดังกล่าวโดยการมอบหมายของรัฐวิสาหกิจนั้น

พระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๘ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๔๓ หรือไม่ อย่างไร

เห็นว่า เมื่อไม่ปรากฏข้อเท็จจริงว่า สมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยเป็นผู้รับสัมปทานหรือผู้ร่วมทุนกับ กกท. สมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยจึงไม่เป็นนิติบุคคลซึ่งเป็นผู้รับสัมปทานหรือผู้ร่วมทุนตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) ส่วนการพิจารณาว่าสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยมีผลประโยชน์ได้เสียเกี่ยวข้องกับกิจการของ กกท. หรือไม่นั้น เห็นว่า การที่ กกท. ได้ถูกจัดตั้งขึ้นแทนองค์การส่งเสริมกีฬาแห่งประเทศไทย ก็เพื่อให้มีอำนาจหน้าที่ในการส่งเสริมกีฬาและควบคุมการดำเนินกิจการกีฬาให้กว้างขวางและมีประสิทธิภาพยิ่งขึ้น โดยให้ กกท. มีวัตถุประสงค์หลักที่ไม่ใช่ในทางธุรกิจตามที่มาตรา ๘^๔ แห่งพระราชบัญญัติการกีฬาแห่งประเทศไทยฯ บัญญัติไว้ ดังนั้น เพื่อให้ กกท. สามารถดำเนินกิจการเพื่อบรรลุวัตถุประสงค์ตามอำนาจหน้าที่ที่กฎหมายบัญญัติไว้ได้ พระราชบัญญัติการกีฬาแห่งประเทศไทยฯ จึงได้บัญญัติให้คณะกรรมการ กกท. มีอำนาจต่าง ๆ เช่น การให้ รวมทั้งการเพิกถอนทุนหรือทรัพย์สินช่วยเหลือและสิทธิประโยชน์เกี่ยวกับการส่งเสริมการกีฬาแก่สมาคมกีฬาตามมาตรา ๔๘^๕ มาตรา ๕๑^๖ และมาตรา ๕๒^๗ อีกทั้ง

^๔ มาตรา ๘ กกท. มีวัตถุประสงค์ดังต่อไปนี้

- (๑) ส่งเสริมการกีฬา
- (๒) ทำหน้าที่เป็นศูนย์กลางในการประสานงานเกี่ยวกับการกีฬา
- (๓) ศึกษา วิเคราะห์และจัดทำโครงการ แผนงานและสถิติเกี่ยวกับการส่งเสริมการกีฬา

รวมทั้งประเมินผล

- (๔) จัด ช่วยเหลือ แนะนำและร่วมมือในการจัดและดำเนินการการกีฬา
- (๕) สำรวจ จัดสร้างและบูรณะสถานที่สำหรับการกีฬา
- (๖) ติดต่อร่วมมือกับองค์การหรือสมาคมกีฬาทั้งในและนอกราชอาณาจักร
- (๗) สอดส่องและควบคุมการดำเนินกิจการการกีฬา
- (๘) ประกอบกิจการอื่น ๆ อันเกี่ยวแก่หรือเพื่อประโยชน์ของการกีฬา

^๕ มาตรา ๔๘ เพื่อประโยชน์ในการส่งเสริมการกีฬา คณะกรรมการมีอำนาจให้ทุนหรือทรัพย์สินช่วยเหลือแก่คณะกรรมการกีฬาจังหวัด สมาคมกีฬา หรือนิติบุคคลอื่นเพื่อใช้ในการส่งเสริมกิจการการกีฬาของคณะกรรมการกีฬาจังหวัด สมาคมกีฬา หรือนิติบุคคลนั้นได้ ในการนี้ คณะกรรมการจะกำหนดเงื่อนไขในการให้ได้ด้วยก็ได้

กรณีเห็นเป็นการสมควร คณะกรรมการอาจจัดให้มีกองทุนสงเคราะห์หรือการสงเคราะห์อื่นเพื่อสวัสดิการของนักกีฬา บุคคลในวงการกีฬาก็ได้ หลักเกณฑ์การพิจารณา การกำหนดประเภทของผู้ซึ่งพึงได้รับการสงเคราะห์ ให้เป็นไปตามข้อบังคับที่คณะกรรมการกำหนด

^๖ มาตรา ๕๑ นอกจากการให้ทุนหรือทรัพย์สินช่วยเหลือแก่สมาคมกีฬาแล้ว คณะกรรมการอาจให้สมาคมกีฬาได้รับสิทธิหรือประโยชน์เกี่ยวกับการส่งเสริมการกีฬาอย่างใดด้วยก็ได้

^๗ มาตรา ๕๒ ในกรณีที่สมาคมกีฬาที่ได้รับทุนหรือทรัพย์สินช่วยเหลือได้รับสิทธิประโยชน์ฝ่าฝืนหรือไม่ปฏิบัติตามเงื่อนไขที่คณะกรรมการกำหนดตามมาตรา ๕๐ ให้คณะกรรมการมีอำนาจสั่งเพิกถอนการช่วยเหลือ รวมทั้งสิทธิหรือประโยชน์ที่ได้ให้แก่สมาคมกีฬานั้นทั้งหมดหรือบางส่วนก็ได้

การที่พระราชบัญญัติดังกล่าวได้บัญญัติหลักเกณฑ์เกี่ยวกับการควบคุมการกีฬาไว้ด้วยว่า การจัดตั้งสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยจะต้องเป็นสมาคมที่ได้รับอนุญาตจาก กกท. ตามหลักเกณฑ์วิธีการและเงื่อนไขการขออนุญาตและการอนุญาตตามที่กำหนดในกฎกระทรวงตามมาตรา ๕๓ และจะต้องอยู่ในความควบคุมของ กกท. รวมทั้งต้องปฏิบัติตามข้อบังคับที่ กกท. กำหนดโดยความเห็นชอบของคณะกรรมการ กกท. ตามที่มาตรา ๕๔^๙ บัญญัติไว้ โดยสมาคมที่ได้รับอนุญาตตามมาตรา ๕๓ อาจถูกเพิกถอนการอนุญาตจาก กกท. ได้ตามมาตรา ๕๕^๙ นั้น ก็เห็นได้ว่าเป็นไปเพื่อให้บรรลุวัตถุประสงค์หลักในการควบคุมการกีฬาตามที่กฎหมายบัญญัติให้อำนาจแก่ กกท. ซึ่งกรณีดังกล่าวเป็นการใช้อำนาจตามกฎหมายในการกอนิเทศสัมพันธ์ระหว่างคณะกรรมการ กกท. กกท. และสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยตามที่พระราชบัญญัติการกีฬาแห่งประเทศไทยฯ บัญญัติให้อำนาจไว้โดยเฉพาะ มิใช่การมีประโยชน์ได้เสียในทางธุรกิจระหว่างกันแต่อย่างใด นอกจากนี้สมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยเป็นสมาคมที่ได้จัดตั้งขึ้นตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ซึ่งมาตรา ๗๘^{๑๐} แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ก็ได้บัญญัติชัดเจนว่าการก่อตั้งสมาคมนั้น จะต้องไม่เป็นการหาผลกำไรหรือรายได้มาแบ่งกันอีกด้วย ดังนั้น สมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยจึงไม่มีประโยชน์ได้เสียเกี่ยวข้องกับกิจการของ กกท. ตามมาตรา ๘ ทรี (๑๒)

สำหรับการที่คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๓) ได้เคยวินิจฉัยเกี่ยวกับการมีส่วนได้เสียตามมาตรา ๘ ทรี (๑๒) ตามเรื่องเสร็จที่ ๕๒๖/๒๕๔๔^{๑๑} และเรื่องเสร็จที่ ๑๕/

ถ้าคณะกรรมการพิจารณาเห็นว่า การที่สมาคมกีฬาฝ่าฝืนหรือไม่ปฏิบัติตามนั้น มิได้เป็นการกระทำโดยจงใจ คณะกรรมการจะเตือนเป็นหนังสือให้สมาคมกีฬานั้นแก้ไขหรือปฏิบัติให้ถูกต้องเสียภายในเวลาที่กำหนดให้ก็ได้ และเมื่อพ้นกำหนดเวลาดังกล่าว สมาคมกีฬานั้นมิได้แก้ไขหรือปฏิบัติให้ถูกต้องก็ให้คณะกรรมการดำเนินการตามวรรคหนึ่ง

๙ มาตรา ๕๔ สมาคมที่ได้รับอนุญาตจาก กกท. ตามมาตรา ๕๓ ต้องอยู่ในความควบคุมของ กกท. และต้องปฏิบัติตามข้อบังคับที่ กกท. กำหนดโดยความเห็นชอบของคณะกรรมการ

๙ มาตรา ๕๕ ให้ กกท. มีอำนาจเพิกถอนการอนุญาตที่ให้ไว้แก่สมาคมตามมาตรา ๕๓ ในกรณีดังต่อไปนี้

(๑) เมื่อสมาคมนั้นปฏิบัติการอันเป็นการฝ่าฝืนมาตรา ๕๔

(๒) เมื่อสมาคมนั้นไม่ปฏิบัติตามข้อบังคับที่ กกท. กำหนดตามมาตรา ๕๔ หรือการกระทำของสมาคมผิดต่อกฎหมาย

(๓) เมื่อสมาคมนั้นให้หรือยอมให้บุคคลอื่นซึ่งมิใช่กรรมการดำเนินกิจการในหน้าที่ของ กรรมการ หรือให้หรือยอมให้บุคคลซึ่งขาดคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการตามมาตรา ๕๖ มาตรา ๕๗ หรือมาตรา ๕๘ เป็นกรรมการ

สมาคมที่ถูกเพิกถอนการอนุญาตตามวรรคหนึ่ง ต้องเลิกและหยุดดำเนินการทันที

๑๐ มาตรา ๗๘ การก่อตั้งสมาคมเพื่อกระทำใด ๆ อันมีลักษณะต่อเนื่องร่วมกันและมีใช่เป็นการหาผลกำไรหรือรายได้มาแบ่งปันกัน ต้องมีข้อบังคับและจดทะเบียนตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายนี้

๑๑ บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่อง คุณสมบัติและลักษณะต้องห้ามของผู้อำนวยการการท่าเรือแห่งประเทศไทย (เรื่องเสร็จที่ ๕๒๖/๒๕๔๔) ซึ่งส่งพร้อมหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๖๐๑/๐๘๖๘ ลงวันที่ ๑๔ กันยายน ๒๕๔๔ ถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

๒๕๔๕^{๑๒} นั้น เห็นว่า เป็นการวินิจฉัยเกี่ยวกับการมีส่วนเสียในกรณีการจัดซื้อจัดจ้างกับรัฐวิสาหกิจ และการถือหุ้นในบริษัทของรัฐวิสาหกิจซึ่งมีข้อเท็จจริงแตกต่างกับข้อหาข้อนี้

ด้วยเหตุผลดังกล่าว สมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยจึงไม่เป็นนิติบุคคลซึ่งเป็นผู้รับสัมปทาน ผู้ร่วมทุน หรือมีประโยชน์ได้เสียเกี่ยวข้องกับกิจการของ กกท. ตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจฯ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติฯ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๔๓

ประเด็นที่สอง กรรมการบริหารสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยเป็นผู้มีลักษณะต้องห้ามเป็นผู้ว่าการ กกท. ตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๘ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๔๓ หรือไม่อย่างไร

เห็นว่า เมื่อวินิจฉัยในประเด็นที่หนึ่งแล้วว่า สมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยไม่เป็นนิติบุคคลซึ่งเป็นผู้รับสัมปทาน ผู้ร่วมทุน หรือมีประโยชน์ได้เสียเกี่ยวข้องกับกิจการของ กกท. ตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) ดังนั้น การเป็นกรรมการบริหารของสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยจึงไม่เป็นผู้มีลักษณะต้องห้ามเป็นผู้ว่าการ กกท. ตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) ด้วย

อย่างไรก็ดี คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๓) มีความเห็นเพิ่มเติมว่า แม้การเป็นกรรมการบริหารของสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยจะไม่เป็นผู้มีลักษณะต้องห้ามเป็นผู้ว่าการ กกท. ตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) ก็ตาม แต่โดยที่มาตรา ๘ ตรี ได้บัญญัติไว้ด้วยว่า ผู้ว่าการ กกท. จะต้องมีความซื่อสัตย์สุจริตและไม่มีลักษณะต้องห้ามตามที่กำหนดไว้ตามมาตรา ๒๒^{๑๓} แห่งพระราชบัญญัติการกีฬาแห่งประเทศไทย พ.ศ. ๒๕๒๘ ซึ่งเป็นบทบัญญัติเกี่ยวกับคุณสมบัติและลักษณะต้องห้ามของผู้ดำรงตำแหน่งผู้ว่าการ กกท. ด้วย กล่าวคือ ในการดำรงตำแหน่งผู้ว่าการ กกท. นั้น นอกจากผู้ว่าการ กกท. จะต้องมีความซื่อสัตย์สุจริตและไม่มีลักษณะต้องห้ามตามกฎหมายว่าด้วยคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจดังกล่าวแล้ว ยังจะต้องไม่มีส่วนได้เสียในกิจการที่กระทำกับ กกท. ไม่ว่าโดยทางตรงหรือโดยทางอ้อมตามมาตรา ๒๒ (๑) อีกด้วย ซึ่งบทบัญญัติดังกล่าวมีเจตนารมณ์ในการป้องกันมิให้ผู้ดำรงตำแหน่งผู้ว่าการ กกท. อาศัยอำนาจหน้าที่ดังกล่าวในการแสวงหาประโยชน์ในกิจการที่กระทำกับ กกท. เป็นการส่วนตัวอันอาจ

^{๑๒} บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่อง คุณสมบัติและลักษณะต้องห้ามของผู้บริหารรัฐวิสาหกิจตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๘ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๔๓ (เรื่องเสร็จที่ ๑๕/๒๕๔๕) ซึ่งส่งพร้อมหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๖๐๑/๑๕๔๓ ลงวันที่ ๑๔ กันยายน ๒๕๔๔ ถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

^{๑๓} มาตรา ๒๒ ผู้ว่าการและรองผู้ว่าการต้อง

(๑) ไม่มีส่วนได้เสียในกิจการที่กระทำกับ กกท. ทั้งนี้ ไม่ว่าโดยทางตรงหรือโดยทางอ้อม

(๒) มีความซื่อสัตย์สุจริตและไม่มีลักษณะต้องห้ามตามกฎหมายว่าด้วยคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ

ก่อให้เกิดความเสียหายแก่ กท. ได้ และหากผู้ว่าการ กท. ขาดคุณสมบัติหรือมีลักษณะต้องห้ามตามมาตรา ๒๒ ย่อมจะดำรงตำแหน่งผู้ว่าการ กท. ไม่ได้ตามที่มาตรา ๒๓ (๕)^{๙๔} บัญญัติไว้ โดยการเป็นผู้มีส่วนได้เสียในกิจการที่กระทำกับ กท. ดังกล่าวมิได้หมายความว่าเฉพาะการมีส่วนได้เสียในทางธุรกิจเท่านั้น เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า ในการส่งเสริมและการควบคุมการกีฬาตามมาตรา ๘ สมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยอาจได้รับประโยชน์จากการดำเนินการตามอำนาจหน้าที่ของ กท. ด้วย ผู้ดำรงตำแหน่งกรรมการบริหารสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทย จึงเป็นผู้มีส่วนได้เสียในกิจการที่กระทำกับ กท. โดยทางตรงหรือโดยทางอ้อมตามมาตรา ๒๒ (๑) ดังนั้น หากกรรมการบริหารสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยที่ได้รับเลือกและประสงค์ที่จะดำรงตำแหน่งผู้ว่าการ กท. ก็ต้องลาออกจากตำแหน่งกรรมการบริหารสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยเสียก่อน จึงจะเข้าดำรงตำแหน่งผู้ว่าการ กท. ได้

ประเด็นที่สาม การที่ผู้สมัครเป็นผู้ว่าการ กท. พ้องคดีต่อ กท. ในคดีปกครองหรือฟ้องคดีต่ออดีตผู้ว่าการ กท. ในคดีอาญา จะถือว่าขาดคุณสมบัติการเป็นผู้ว่าการ กท. ตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๘ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๔๓ หรือไม่ อย่างไร

เห็นว่า แม้ปรากฏข้อเท็จจริงว่า สมาคมมวยไทยแห่งประเทศไทยได้ฟ้อง กท. เป็นคดีปกครองเพื่อขอให้ศาลปกครองยกเลิกคำสั่งเพิกถอนใบอนุญาตของสมาคมฯ ตามหนังสือที่ กก ๕๐๐๗/๑๐๑๔ ลงวันที่ ๑๗ กุมภาพันธ์ ๒๕๔๘ และฟ้องคดีอาญานายสันติภาพ เตชะวณิช (ผู้ว่าการ กท. ในขณะนั้น) ในความผิดต่อตำแหน่งหน้าที่ราชการตามมาตรา ๑๕๗ แห่งประมวลกฎหมายอาญาก็ตาม แต่โดยที่สิทธิในการฟ้องคดีปกครองหรือคดีอาญานั้นเป็นสิทธิที่กฎหมายรองรับสิทธิเอาไว้ โดยผู้ใดจะมีสิทธิฟ้องคดีได้นั้น จะต้องเป็นไปตามบทบัญญัติของกฎหมายเท่านั้น กล่าวคือ ในคดีปกครองจะต้องพิจารณาว่าเป็นผู้ได้รับความเดือดร้อนหรือเสียหาย หรืออาจจะเดือดร้อนหรือเสียหายโดยมีอาจหลีกเลี่ยงได้ ฯลฯ ตามที่มาตรา ๔๒^{๙๕} แห่ง

^{๙๔} มาตรา ๒๓ ผู้ว่าการหรือรองผู้ว่าการพ้นจากตำแหน่ง เมื่อ

ฯลฯ

ฯลฯ

(๕) ขาดคุณสมบัติหรือมีลักษณะต้องห้ามตามมาตรา ๒๒

ฯลฯ

ฯลฯ

^{๙๕} มาตรา ๔๒ ผู้ใดได้รับความเดือดร้อนหรือเสียหายหรืออาจจะเดือดร้อนหรือเสียหายโดยมีอาจหลีกเลี่ยงได้ อันเนื่องจากการกระทำหรือการงดเว้นการกระทำของหน่วยงานทางปกครองหรือเจ้าหน้าที่ของรัฐ หรือมีข้อโต้แย้งเกี่ยวกับสัญญาทางปกครอง หรือกรณีอื่นใดที่อยู่ในเขตอำนาจศาลปกครองตามมาตรา ๙ และการแก้ไขหรือบรรเทาความเดือดร้อนหรือความเสียหายหรือยุติข้อโต้แย้งนั้น ต้องมีคำบังคับตามที่กำหนดในมาตรา ๗๒ ผู้นั้นมีสิทธิฟ้องคดีต่อศาลปกครอง

ในกรณีที่มีกฎหมายกำหนดขั้นตอนหรือวิธีการสำหรับการแก้ไขความเดือดร้อนหรือเสียหายในเรื่องใดไว้โดยเฉพาะ การฟ้องคดีปกครองในเรื่องนั้นจะกระทำได้อีกเมื่อมีการดำเนินการตามขั้นตอนและวิธีการดังกล่าว และได้มีการสั่งการตามกฎหมายนั้น หรือมิได้มีการสั่งการภายในเวลาอันสมควร หรือภายในเวลาที่กฎหมายนั้นกำหนด

พระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๒ บัญญัติไว้ และในคดีอาญาจะต้องพิจารณาว่าเป็นผู้เสียหายตามมาตรา ๒ (๔)^{๑๖} แห่งประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาบัญญัติไว้เช่นกัน ดังนั้น การฟ้องคดีปกครองหรือฟ้องคดีอาญาจึงไม่ทำให้มีประโยชน์ได้เสียเกี่ยวข้องกับกิจการของ กกท. แต่อย่างไรก็ดี ประกอบกับปรากฏข้อเท็จจริงว่า การที่ผู้สมัครเป็นผู้ว่าการ กกท. เป็นโจทก์ฟ้องคดีนั้น เป็นการฟ้องคดีแทนสมาคม มิใช่เป็นการฟ้องคดีเอง อีกทั้งคดีดังกล่าวยังไม่ถึงที่สุดเพราะอยู่ระหว่างการพิจารณาของศาลปกครองและศาลอาญา ดังนั้น การที่ผู้สมัครเป็นผู้ว่าการ กกท. เป็นโจทก์ฟ้องคดีต่อ กกท. ในคดีปกครองหรือเป็นโจทก์ฟ้องคดีต่ออดีตผู้ว่าการ กกท. ในคดีอาญา จึงไม่ทำให้ผู้สมัครขาดคุณสมบัติการเป็นผู้ว่าการ กกท. ตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒)

ประเด็นที่สี่ การที่ผู้สมัครเป็นผู้ว่าการ กกท. ถูก กกท. ร้องทุกข์กล่าวโทษต่อนักงานสอบสวนขอให้ดำเนินคดีอาญาจะถือว่าขาดคุณสมบัติการเป็นผู้ว่าการ กกท. ตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๘ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๔๓ หรือไม่ อย่างไร

เห็นว่า แม้การที่นายสันติภาพ อินทรพัฒน์ ซึ่งเป็นนายกสมาคมมวยไทย (ผู้สมัครเป็นผู้ว่าการ กกท.) ถูกกล่าวหาว่าได้แก้ไขมติของที่ประชุมในรายงานการประชุมเกี่ยวกับการแก้ไขข้อบังคับของสมาคมฯ กกท. จึงได้ดำเนินการร้องทุกข์กล่าวโทษนายสันติภาพฯ ต่อนักงานสอบสวน สถานีตำรวจนครบาลหัวหมากเมื่อวันที่ ๑๕ กุมภาพันธ์ ๒๕๔๘ ว่าได้กระทำความผิดฐานปลอมเอกสารและใช้เอกสารปลอมก็ตาม แต่การที่ผู้สมัครเป็นผู้เป็นผู้ว่าการ กกท. ถูก กกท. ร้องทุกข์กล่าวโทษต่อนักงานสอบสวนขอให้ดำเนินคดีอาญานั้น เป็นการใช้สิทธิของ กกท. ตามประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญา ซึ่งผู้ต้องหาว่ากระทำความผิดนั้น มาตรา ๓๓^{๑๗} ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย ให้สันนิษฐานไว้ก่อนว่าไม่มีความผิดประกอบกับปรากฏข้อเท็จจริงว่า คดีดังกล่าวยังไม่ถึงที่สุดเพราะอยู่ระหว่างการพิจารณาของผู้บัญชาการตำรวจแห่งชาติตามมาตรา ๑๔๕^{๑๘} แห่งประมวลกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญา ดังนั้น การร้องทุกข์

^{๑๖} มาตรา ๒ ในประมวลกฎหมายนี้

ฯลฯ

ฯลฯ

(๔) “ผู้เสียหาย” หมายความว่าบุคคลผู้ได้รับความเสียหายเนื่องจากการกระทำความผิดฐานใดฐานหนึ่ง รวมทั้งบุคคลอื่นที่มีอำนาจจัดการแทนได้ ดังบัญญัติไว้ในมาตรา ๔, ๕ และ ๖

ฯลฯ

ฯลฯ

^{๑๗} มาตรา ๓๓ ในคดีอาญา ต้องสันนิษฐานไว้ก่อนว่าผู้ต้องหาหรือจำเลยไม่มีความผิด ก่อนมีคำพิพากษาอันถึงที่สุดแสดงว่าบุคคลใดกระทำความผิด จะปฏิบัติต่อบุคคลนั้นเสมือนเป็นผู้กระทำความผิดมิได้

^{๑๘} มาตรา ๑๔๕ ในกรณีที่มีคำสั่งไม่ฟ้อง และคำสั่งนั้นไม่ใช่ของอธิบดีกรมอัยการ ถ้าในนครหลวงกรุงเทพมหานคร ให้รับส่งสำนวนการสอบสวนพร้อมกับคำสั่งไปเสนออธิบดีกรมตำรวจ รองอธิบดีกรมตำรวจ หรือผู้ช่วยอธิบดีกรมตำรวจ ถ้าในจังหวัดอื่น ให้รับส่งสำนวนการสอบสวนพร้อมกับคำสั่งไปเสนอผู้ว่า

กล่าวโทษนายสันติภาพฯ ต่อพนักงานสอบสวนขอให้ดำเนินคดีอาญาดังกล่าว จึงไม่ทำให้ผู้สมัคร
ขาดคุณสมบัติการเป็นผู้ว่าการ กกท. ตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒)

ประเด็นที่ห้า กรรมการสรรหาผู้ว่าการ กกท. ซึ่งเป็นผู้ที่เคยเป็น
กรรมการบริหารสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยมาก่อน เป็นผู้มีลักษณะต้องห้ามเป็นกรรมการสรร
หาผู้ว่าการ กกท. ตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) ประกอบกับมาตรา ๘ จัตวา^๙ วรรคสอง แห่ง

ราชการจังหวัด แต่ทั้งนี้มิได้ตัดอำนาจพนักงานอัยการที่จะจัดการอย่างใดแก่ผู้ต้องหาดังบัญญัติไว้ในมาตรา
๑๔๓

ในกรณีที่อธิบดีกรมตำรวจ รองอธิบดีกรมตำรวจหรือผู้ช่วยอธิบดีกรมตำรวจในนครหลวง
กรุงเทพมหานคร หรือผู้ว่าราชการจังหวัดในจังหวัดอื่นแจ้งคำสั่งของพนักงานอัยการ ให้ส่งสำนวนพร้อมกับ
ความเห็นที่แย้งกันไปยังอธิบดีกรมอัยการเพื่อชี้ขาด แต่ถ้าคดีจะขาดอายุความหรือมีเหตุอย่างอื่นอันจำเป็น
จะต้องรีบฟ้อง ก็ให้ฟ้องคดีนั้นตามความเห็นของอธิบดีกรมตำรวจ รองอธิบดีกรมตำรวจ ผู้ช่วยอธิบดีกรม
ตำรวจ หรือผู้ว่าราชการจังหวัดไปก่อน

บทบัญญัติในมาตรานี้ ให้นำมาบังคับในการที่พนักงานอัยการจะอุทธรณ์ หรือถอนฟ้อง ถอน
อุทธรณ์และถอนฎีกาโดยอนุโลม

^๙ มาตรา ๘ จัตวา ในการจ้างและแต่งตั้งผู้บริหารของรัฐวิสาหกิจแห่งใด ให้มีคณะกรรมการ
คณะหนึ่งซึ่งมีจำนวนห้าคน ประกอบด้วยปลัดกระทรวงการคลัง เลขธิการสำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการ
เศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ ปลัดกระทรวงเจ้าสังกัดของรัฐวิสาหกิจนั้น ผู้แทนจากคณะกรรมการแรงงาน
รัฐวิสาหกิจสัมพันธ์หนึ่งคน และผู้แทนของคณะกรรมการของรัฐวิสาหกิจนั้นหนึ่งคน เพื่อทำหน้าที่คัดเลือก
คณะกรรมการสรรหา

ให้มีคณะกรรมการสรรหาจำนวนห้าคน และต้องมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้ามตาม
มาตรา ๘ ตรี (๑) (๓) (๔) (๕) (๖) (๑๑) และ (๑๒)

ให้คณะกรรมการสรรหาทำหน้าที่สรรหาบุคคลที่มีความรู้ ความสามารถและประสบการณ์
เหมาะสมที่จะเป็นผู้บริหารของรัฐวิสาหกิจ ซึ่งต้องมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้ามตามมาตรา ๘ ตรี (๑)
(๓) (๔) (๕) (๖) (๙) (๑๐) (๑๑) และ (๑๒) นอกจากนั้นจะต้องไม่เป็นกรรมการรัฐวิสาหกิจแห่งนั้น และมี
อายุไม่เกินหกสิบปีบริบูรณ์ในวันยื่นใบสมัคร เพื่อเสนอให้ผู้มีอำนาจพิจารณาแต่งตั้งทำสัญญาจ้างและแต่งตั้ง
เป็นผู้บริหารของรัฐวิสาหกิจนั้น ทั้งนี้ โดยอาจจะเสนอชื่อผู้มีความเหมาะสมมากกว่าหนึ่งชื่อก็ได้

การจ้างผู้บริหารตามวรรคสาม ให้มีระยะเวลาคราวละไม่เกินสี่ปี เมื่อครบกำหนดเวลาตาม
สัญญาจ้างแล้ว และผู้บริหารมีอายุไม่เกินหกสิบปีบริบูรณ์ ผู้บริหารสามารถเข้ารับการคัดเลือกเป็นผู้บริหารของ
รัฐวิสาหกิจนั้นได้ แต่สัญญาจ้างจะกระทำได้อีกเพียงคราวเดียว

ในการทำสัญญาจ้างตามวรรคสามและวรรคสี่ ให้ประธานกรรมการรัฐวิสาหกิจหรือกรรมการ
ที่ได้รับมอบหมายจากคณะกรรมการรัฐวิสาหกิจในกรณีที่ไม่มีประธานกรรมการรัฐวิสาหกิจเป็นผู้ลงนามใน
สัญญาจ้าง และให้การจ้างตามสัญญาดังกล่าวไม่อยู่ในบังคับแห่งกฎหมายว่าด้วยการคุ้มครองแรงงาน กฎหมาย
ว่าด้วยแรงงานสัมพันธ์ กฎหมายว่าด้วยแรงงานรัฐวิสาหกิจสัมพันธ์ กฎหมายว่าด้วยประกันสังคม และกฎหมาย
ว่าด้วยเงินทดแทน

สัญญาจ้างตามวรรคห้าอย่างน้อยต้องมีข้อกำหนดเกี่ยวกับการดำรงตำแหน่ง เงื่อนไขการ
ทำงาน การพ้นจากตำแหน่ง เงื่อนไขการเลิกสัญญาจ้าง การประเมินผลการทำงาน และค่าจ้างหรือผลประโยชน์
อื่นของผู้บริหาร

การกำหนดค่าจ้างหรือผลประโยชน์อื่น รวมทั้งเงื่อนไขการจ้างผู้บริหารให้เป็นไปตามที่
คณะกรรมการของรัฐวิสาหกิจกำหนดโดยความเห็นชอบของกระทรวงการคลัง

พระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๘ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๔๓ หรือไม่ อย่างไร

เห็นว่า เมื่อวินิจฉัยในประเด็นที่หนึ่งแล้วว่า สมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยไม่เป็นนิติบุคคลซึ่งเป็นผู้รับสัมปทาน ผู้ร่วมทุน หรือมีประโยชน์ได้เสียเกี่ยวข้องกับกิจการของ กกท. ตามมาตรา ๘ ตี (๑๒) ดังนั้น กรรมการสรรหาผู้ว่าการ กกท. ซึ่งเป็นผู้ที่เป็นหรือเคยเป็นกรรมการบริหารของสมาคมกีฬาแห่งประเทศไทยมาก่อน จึงไม่เป็นผู้มีลักษณะต้องห้ามเป็นกรรมการสรรหาผู้ว่าการ กกท. ตามมาตรา ๘ ตี (๑๒) ประกอบกับมาตรา ๘ จัฒา วรคสอง

(ลงชื่อ) พรทิพย์ จาละ

(คุณพรทิพย์ จาละ)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

กันยายน ๒๕๔๙