

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

เรื่อง การบรรจุและแต่งตั้งพนักงานและลูกจ้างที่เป็นข้าราชการ พนักงาน และลูกจ้าง
ของกระทรวงพลังงานตามมาตรา ๑๔๕ แห่งพระราชบัญญัติการประกอบ
กิจการพลังงาน พ.ศ. ๒๕๕๐

สำนักงานปลัดกระทรวงพลังงานได้มีหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ พน ๐๒๐๑/๑๘๐๐
ลงวันที่ ๑๕ พฤษภาคม ๒๕๕๒ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา สรุปความได้ว่า สำนักงาน
คณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน (กกพ.) ได้แจ้งสำนักงานปลัดกระทรวงพลังงานว่า มี
ข้าราชการ พนักงาน และลูกจ้างในสังกัดผ่านการคัดเลือก จำนวน ๒๑ ราย และ กกพ. จะทำการ
บรรจุตั้งแต่วันที่ ๑๕ พฤษภาคม ๒๕๕๒ จึงขอให้สำนักงานปลัดกระทรวงพลังงานดำเนินการให้
บุคคลที่ได้รับคัดเลือกพ้นจากการเป็นข้าราชการ พนักงาน และลูกจ้างในสังกัด ซึ่งในเรื่องนี้
พระราชบัญญัติการประกอบกิจการพลังงาน พ.ศ. ๒๕๕๐ มาตรา ๑๔๕ วรรคสาม บัญญัติว่า
“การบรรจุและแต่งตั้งข้าราชการตามมาตรา ๑๔๕ ให้ถือว่าเป็นการให้ออกจากราชการเพราะทาง
ราชการเลิกหรือยุบตำแหน่งตามกฎหมายว่าด้วยบำเหน็จบำนาญข้าราชการ หรือกฎหมายว่าด้วย
กองทุนบำเหน็จบำนาญข้าราชการ แล้วแต่กรณี” โดยพระราชบัญญัตินี้ดังกล่าวไม่มีบทบัญญัติ
เกี่ยวกับการโอนอำนาจหน้าที่และภารกิจของหน่วยราชการในสังกัดกระทรวงพลังงานไปยัง กกพ.
แต่อย่างใด สำนักงานปลัดกระทรวงพลังงานจึงขอหารือว่า การบรรจุแต่งตั้งพนักงานของ กกพ.
ดังกล่าวข้างต้น สำนักงานปลัดกระทรวงพลังงานจะต้องยุบเลิกตำแหน่งหรือไม่

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๒) ได้พิจารณาข้อหารือของสำนักงาน
ปลัดกระทรวงพลังงาน โดยมีผู้แทนสำนักนายกรัฐมนตรี (สำนักงานคณะกรรมการข้าราชการพล
เรือน และสำนักงานคณะกรรมการพัฒนาระบบราชการ) ผู้แทนกระทรวงการคลัง
(กรมบัญชีกลาง) ผู้แทนกระทรวงพลังงาน (สำนักงานปลัดกระทรวง) และผู้แทนสำนักงาน
คณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน เป็นผู้ชี้แจงข้อเท็จจริงแล้ว มีความเห็นว่า การที่มาตรา ๑๔๕^๑

ส่งพร้อมหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๙๐๑/๐๗๕๙ ลงวันที่ ๒๔ กรกฎาคม ๒๕๕๒ ซึ่ง
สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกามีถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

^๑ มาตรา ๑๔๕ ข้าราชการ พนักงาน และลูกจ้างของสำนักงานปลัดกระทรวงพลังงาน กรม
เชื้อเพลิงธรรมชาติ กรมธุรกิจพลังงาน กรมพัฒนาพลังงานทดแทนและอนุรักษ์พลังงาน และสำนักงานนโยบาย
และแผนพลังงาน ซึ่งสมัครใจเปลี่ยนไปเป็นพนักงานหรือลูกจ้างของสำนักงาน ให้ใช้สิทธิแจ้งความจำนงค์เป็น
หนังสือต่อผู้บังคับบัญชาภายในหนึ่งร้อยแปดสิบวันนับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ

การบรรจุและแต่งตั้งพนักงานและลูกจ้างของสำนักงานตามวรรคหนึ่งให้ดำรงตำแหน่งใดใน
สำนักงาน ให้เป็นไปตามอัตราค่าจ้าง คุณสมบัติ และอัตราเงินเดือนหรือค่าจ้างตามที่คณะกรรมการกำหนด

วรรคสาม แห่งพระราชบัญญัติการประกอบกิจการพลังงาน พ.ศ. ๒๕๕๐ บัญญัติว่า “การบรรจุและแต่งตั้งข้าราชการตามมาตรานี้ ให้ถือว่าเป็นการให้ออกจากราชการเพราะทางราชการเลิกหรือยุบตำแหน่งตามกฎหมายว่าด้วยบำเหน็จบำนาญข้าราชการ หรือกฎหมายว่าด้วยกองทุนบำเหน็จบำนาญข้าราชการ แล้วแต่กรณี” นั้น เป็นบทบัญญัติรองรับสิทธิของข้าราชการของส่วนราชการต่าง ๆ ในกระทรวงพลังงานที่สมัครใจเปลี่ยนไปเป็นพนักงานหรือลูกจ้างของสำนักงานคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน ว่าให้ได้รับบำเหน็จบำนาญในฐานะข้าราชการเดิม โดยการที่บัญญัติว่า ให้ถือว่าเป็นการให้ออกจากราชการเพราะทางราชการเลิกหรือยุบตำแหน่งนั้น เพื่อให้สามารถดำเนินการจ่ายบำเหน็จบำนาญเหตุทดแทนตามกฎหมายว่าด้วยบำเหน็จบำนาญข้าราชการ หรือกฎหมายว่าด้วยกองทุนบำเหน็จบำนาญข้าราชการ ซึ่งบัญญัติให้จ่ายได้ในกรณีที่ทางราชการเลิกหรือยุบตำแหน่งและเป็นบทบัญญัติให้สิทธิที่มีผลเฉพาะตัวข้าราชการที่เปลี่ยนฐานะ เพราะเมื่อพระราชบัญญัติการประกอบกิจการพลังงานฯ มิได้มีบทบัญญัติให้โอนอำนาจหน้าที่ กิจการ และข้าราชการจากส่วนราชการเดิมที่ข้าราชการเหล่านั้นสังกัดอยู่ไปเป็นของสำนักงานคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน ตำแหน่งของข้าราชการดังกล่าวจึงคงมีอยู่ต่อไปในส่วนราชการเดิม มิได้ถูกเลิกหรือยุบเพราะเหตุที่ข้าราชการเหล่านั้นเปลี่ยนฐานะไปเป็นพนักงานหรือลูกจ้างของสำนักงานคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน และมีสิทธิได้รับบำเหน็จบำนาญ ซึ่งบทบัญญัติตามพระราชบัญญัตินี้แตกต่างจากบทบัญญัติของกฎหมายอื่นที่บัญญัติในเรื่องทำนองเดียวกัน แต่กฎหมายอื่นจะบัญญัติเป็น ๒ เรื่อง คือ การโอนอำนาจหน้าที่เรื่องหนึ่ง และการโอนบุคลากรเป็นอีกเรื่องหนึ่ง เช่น กรณีตามพระราชบัญญัติคณะกรรมการกำกับและส่งเสริมการประกอบธุรกิจประกันภัย พ.ศ. ๒๕๕๐^๒ ซึ่งในกรณีที่กฎหมายให้โอนอำนาจหน้าที่เช่นนั้นย่อมมีผลเป็นการเลิกหรือยุบตำแหน่งไปด้วย

การบรรจุและแต่งตั้งข้าราชการตามมาตรานี้ ให้ถือว่าเป็นการให้ออกจากราชการเพราะทางราชการเลิกหรือยุบตำแหน่งตามกฎหมายว่าด้วยบำเหน็จบำนาญข้าราชการ หรือกฎหมายว่าด้วยกองทุนบำเหน็จบำนาญข้าราชการ แล้วแต่กรณี

การบรรจุและแต่งตั้งลูกจ้างตามมาตรานี้ ให้ถือว่าเป็นการให้ออกจากงานเพราะทางราชการยุบตำแหน่งหรือทางราชการเลิกจ้างโดยไม่มีความผิด และให้มีสิทธิได้รับบำเหน็จตามระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยบำเหน็จลูกจ้าง

^๒ มาตรา ๔๙ ให้โอนบรรดากิจการ อำนาจหน้าที่ ทรัพย์สิน งบประมาณ เงินของกองทุน เพื่อการพัฒนาธุรกิจประกันวินาศภัย เงินของกองทุนเพื่อการพัฒนาธุรกิจประกันชีวิต เงินของกองทุนทดแทนผู้ประสบภัย หนี้ สิทธิ และภาระผูกพันของกรมการประกันภัย กระทรวงพาณิชย์ ในส่วนที่เกี่ยวกับงานประกันวินาศภัย งานประกันชีวิต และงานคุ้มครองผู้ประสบภัยจากรถ ที่มีอยู่ในวันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับไปเป็นของสำนักงาน เว้นแต่การดำเนินคดีและการดำเนินการทางวินัยกับข้าราชการหรือลูกจ้างและเงินงบประมาณหมวดเงินเดือนและค่าจ้างประจำและเงินต่าง ๆ ที่จ่ายควบกับเงินเดือนซึ่งมีผู้ครองอยู่ให้โอนไปเป็นของสำนักงานปลัดกระทรวง กระทรวงพาณิชย์

มาตรา ๕๒ ข้าราชการและลูกจ้างตามมาตรา ๕๑ ซึ่งสมัครใจเปลี่ยนไปเป็นพนักงานหรือลูกจ้างของสำนักงาน ให้แจ้งความจำนงค์เป็นหนังสือต่อผู้บังคับบัญชาภายในหกสิบวันนับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ สำหรับผู้ไม่ได้แจ้งความจำนงค์ภายในระยะเวลาดังกล่าว ให้กลับไปปฏิบัติหน้าที่ในสำนักงาน ปลัดกระทรวง กระทรวงพาณิชย์

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๒) จึงเห็นว่า บทบัญญัติมาตรา ๑๔๕ วรรคสาม แห่งพระราชบัญญัติการประกอบกิจการพลังงานฯ มีเจตนารมณ์เพื่อรองรับให้ข้าราชการมีสิทธิในการขอรับบำเหน็จบำนาญปกติด้วยเหตุทดแทนเท่านั้น โดยไม่มีผลให้เป็นการเลิกหรือยุบตำแหน่งในส่วนราชการเดิมของข้าราชการที่เปลี่ยนไปเป็นพนักงานหรือลูกจ้างของสำนักงานคณะกรรมการกำกับกิจการพลังงาน แต่การเลิกหรือยุบตำแหน่งของข้าราชการดังกล่าวเป็นเรื่องที่หน่วยงานที่เกี่ยวข้องจะต้องพิจารณาตามความจำเป็นและเหมาะสม ทั้งนี้ จะต้องพิจารณามีให้เกิดความซ้ำซ้อนกันของงานในหน่วยงานเดิมและหน่วยงานที่ตั้งขึ้นใหม่เป็นสำคัญ รวมถึงต้องไม่เป็นการสร้างภาระให้แก่รัฐบาลด้วย

(ลงชื่อ) พรทิพย์ จาละ

(คุณพรทิพย์ จาละ)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

กรกฎาคม ๒๕๕๒

ฯลฯ

ฯลฯ

การบรรจุและแต่งตั้งข้าราชการตามมาตรานี้ให้ถือว่าเป็นการให้ออกจากราชการเพราะเลิกหรือยุบตำแหน่งตามกฎหมายว่าด้วยบำเหน็จบำนาญข้าราชการหรือกฎหมายว่าด้วยกองทุนบำเหน็จบำนาญข้าราชการ

ฯลฯ

ฯลฯ