

บันทึกคณะกรรมการวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง
เรื่อง คำสั่งแต่งตั้งผู้อำนวยการสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
ที่ยังไม่ได้ผ่านความเห็นชอบจากคณะกรรมการกฤษฎีกา

การกีฬาแห่งประเทศไทยได้มีหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ กก ๕๑๑๐/๖๓๓๘ ลงวันที่ ๒๙ พฤษภาคม ๒๕๖๐ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา สรุปลงความได้ว่า มาตรา ๑๘ วรรคหนึ่ง แห่งพระราชบัญญัติกฤษฎีกา พ.ศ. ๒๕๔๒ บัญญัติให้ผู้ว่าการการกีฬาแห่งประเทศไทยด้วยความเห็นชอบของคณะกรรมการกฤษฎีกาแต่งตั้งพนักงานของการกีฬาแห่งประเทศไทยคนหนึ่งระดับไม่ต่ำกว่าผู้อำนวยการกองเป็นผู้ว่าการสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา แต่ปรากฏข้อเท็จจริงว่าการกีฬาแห่งประเทศไทยได้มีคำสั่ง ที่ ๒๓/๒๕๖๐ เรื่อง การย้ายและแต่งตั้งพนักงาน ลงวันที่ ๑๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๐ ให้นายประเสริฐ ตันมี ดำรงตำแหน่งผู้อำนวยการสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาโดยยังมิได้รับความเห็นชอบจากคณะกรรมการกฤษฎีกา และต่อมาในการประชุมคณะกรรมการกฤษฎีกา ครั้งที่ ๑/๒๕๖๐ เมื่อวันที่ ๒๔ มีนาคม ๒๕๖๐ จึงได้มีการนำเรื่องเข้าสู่การประชุมและคณะกรรมการกฤษฎีกาได้มีมติเห็นชอบในการแต่งตั้งนายประเสริฐ ตันมีเป็นผู้ว่าการสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ตั้งแต่วันที่ ๒๔ มีนาคม ๒๕๖๐ เป็นต้นไป

จากกรณีดังกล่าว ในการประชุมคณะกรรมการกฤษฎีกา ครั้งที่ ๒/๒๕๖๐ เมื่อวันที่ ๒๑ เมษายน ๒๕๖๐ คณะกรรมการกฤษฎีกาได้ขอให้การกีฬาแห่งประเทศไทย กระทรวงการท่องเที่ยวและกีฬา หรือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ในประเด็นดังต่อไปนี้

๑. คำสั่งการกีฬาแห่งประเทศไทย ที่ ๒๓/๒๕๖๐ เรื่อง การย้ายและแต่งตั้งพนักงาน ลงวันที่ ๑๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๐ ที่แต่งตั้งให้นายประเสริฐ ตันมี ดำรงตำแหน่งผู้อำนวยการสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา เป็นคำสั่งทางปกครองหรือไม่

๒. การที่ผู้ว่าการการกีฬาแห่งประเทศไทยได้แต่งตั้งนายประเสริฐ ตันมีเป็นผู้ว่าการสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาและเป็นนายทะเบียนตามพระราชบัญญัติกฤษฎีกา พ.ศ. ๒๕๔๒ ตั้งแต่วันที่ ๑๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๐ แต่ได้รับความเห็นชอบจากคณะกรรมการกฤษฎีกา เมื่อวันที่ ๒๔ มีนาคม ๒๕๖๐ นั้น การปฏิบัติหน้าที่ในฐานะนายทะเบียนของนายประเสริฐ ตันมี ตั้งแต่วันที่ ๑๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๐ ถึงวันที่ ๒๓ มีนาคม ๒๕๖๐ จะมีผลสมบูรณ์ตามกฎหมายหรือไม่

คณะกรรมการวิธีปฏิบัติราชการทางปกครองได้พิจารณาข้อหาหรือของการกีฬาแห่งประเทศไทย โดยมีผู้แทนกระทรวงการท่องเที่ยวและกีฬา (สำนักงานปลัดกระทรวง) และผู้แทนการกีฬาแห่งประเทศไทยเป็นผู้ชี้แจงข้อเท็จจริงแล้ว มีความเห็นในแต่ละประเด็นดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง คำสั่งการกีฬาแห่งประเทศไทย ที่ ๒๓/๒๕๖๐ เรื่อง การย้ายและแต่งตั้งพนักงาน ลงวันที่ ๑๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๐ ที่แต่งตั้งให้นายประเสริฐ ตันมี ดำรงตำแหน่งผู้อำนวยการสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา เป็นคำสั่งทางปกครองหรือไม่ เห็นว่า เมื่อพิจารณาคำสั่งดังกล่าว

ประกอบกับมาตรา ๑๘ วรรคหนึ่ง^๑ แห่งพระราชบัญญัติกีฬามวย พ.ศ. ๒๕๔๒ แล้ว จะเห็นได้ว่า คำสั่งดังกล่าวเป็นคำสั่งที่ออกโดยผู้ว่าการการกีฬาแห่งประเทศไทยซึ่งเป็นเจ้าหน้าที่ที่มีอำนาจตามกฎหมายในการแต่งตั้งบุคคลให้ดำรงตำแหน่งผู้อำนวยการสำนักงานคณะกรรมการกีฬามวย และก่อให้เกิดสิทธิและหน้าที่แก่นายประเสริฐ ตันมี ซึ่งเป็นผู้ได้รับคำสั่งแต่งตั้งและได้รับทราบคำสั่งนั้นแล้ว คำสั่งการกีฬาแห่งประเทศไทย ที่ ๒๗/๒๕๖๐ เรื่อง การย้ายและแต่งตั้งพนักงาน ลงวันที่ ๑๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๐ จึงเป็นคำสั่งทางปกครองตามมาตรา ๕^๒ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙

ประเด็นที่สอง การที่ผู้ว่าการการกีฬาแห่งประเทศไทยได้แต่งตั้งนายประเสริฐ ตันมี เป็นผู้อำนวยการสำนักงานคณะกรรมการกีฬามวยและเป็นนายทะเบียนตามพระราชบัญญัติ กีฬามวย พ.ศ. ๒๕๔๒ ตั้งแต่เมื่อวันที่ ๑๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๐ แต่ได้รับความเห็นชอบจาก คณะกรรมการกีฬามวย เมื่อวันที่ ๒๔ มีนาคม ๒๕๖๐ นั้น การปฏิบัติหน้าที่ในฐานะนายทะเบียน ของนายประเสริฐ ตันมี ตั้งแต่วันที่ ๑๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๐ ถึงวันที่ ๒๓ มีนาคม ๒๕๖๐ จะมีผลสมบูรณ์ ตามกฎหมายหรือไม่ เห็นว่า มาตรา ๑๘ วรรคหนึ่ง แห่งพระราชบัญญัติกีฬามวย พ.ศ. ๒๕๔๒ บัญญัติให้ ผู้ว่าการการกีฬาแห่งประเทศไทยด้วยความเห็นชอบของคณะกรรมการกีฬามวยแต่งตั้งพนักงาน ของการกีฬาแห่งประเทศไทยคนหนึ่งระดับไม่ต่ำกว่าผู้อำนวยการกองเป็นผู้อำนวยการสำนักงาน คณะกรรมการกีฬามวย แต่ปรากฏข้อเท็จจริงว่า ในการออกคำสั่งการกีฬาแห่งประเทศไทย ที่ ๒๗/๒๕๖๐ เรื่อง การย้ายและแต่งตั้งพนักงาน ลงวันที่ ๑๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๐ ผู้ว่าการการกีฬาแห่งประเทศไทย ได้ออกคำสั่งเพื่อแต่งตั้งนายประเสริฐ ตันมี ให้ดำรงตำแหน่งเป็นผู้อำนวยการสำนักงานคณะกรรมการ กีฬามวย โดยยังไม่ได้รับความเห็นชอบจากคณะกรรมการกีฬามวย คำสั่งแต่งตั้งดังกล่าวจึงเป็นคำสั่ง ทางปกครองที่ไม่สมบูรณ์ตามกฎหมาย อย่างไรก็ตาม คำสั่งดังกล่าวย่อมมีผลบังคับตามกฎหมายจนกว่าจะมี การเพิกถอนหรือสิ้นผลไปโดยเงื่อนไขเวลาหรือโดยเหตุอื่นตามมาตรา ๔๒^๓ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติ ราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ นอกจากนี้ คำสั่งทางปกครองที่ไม่สมบูรณ์ก็สามารถดำเนินการ

^๑มาตรา ๑๘ ให้ผู้ว่าการการกีฬาแห่งประเทศไทยด้วยความเห็นชอบของคณะกรรมการ แต่งตั้งพนักงานของการกีฬาแห่งประเทศไทยคนหนึ่งระดับไม่ต่ำกว่าผู้อำนวยการกองเป็นผู้อำนวยการสำนักงาน คณะกรรมการกีฬามวย

ฯลฯ

ฯลฯ

^๒มาตรา ๕ ในพระราชบัญญัตินี้

ฯลฯ

ฯลฯ

“คำสั่งทางปกครอง” หมายความว่า

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

(๒) การอื่นที่กำหนดในกฎกระทรวง

ฯลฯ

ฯลฯ

^๓มาตรา ๔๒ คำสั่งทางปกครองให้มีผลใช้บังคับต่อบุคคลตั้งแต่ขณะที่ผู้นั้นได้รับแจ้งเป็นต้นไป

คำสั่งทางปกครองย่อมมีผลตราบเท่าที่ยังไม่มีการเพิกถอนหรือสิ้นผลลงโดยเงื่อนไขเวลา หรือโดยเหตุอื่น

เมื่อคำสั่งทางปกครองสิ้นสุดลง ให้เจ้าหน้าที่ที่มีอำนาจเรียกผู้ซึ่งครอบครองเอกสารหรือวัตถุอื่นใด ที่ได้จัดทำขึ้นเนื่องในการมีคำสั่งทางปกครองดังกล่าว ซึ่งมีข้อความหรือเครื่องหมายแสดงถึงการมีอยู่ของคำสั่ง ทางปกครองนั้น ให้ส่งคืนสิ่งนั้นหรือให้นำสิ่งของดังกล่าวอันเป็นกรรมสิทธิ์ของผู้นั้นมาให้เจ้าหน้าที่จัดทำเครื่องหมาย แสดงการสิ้นสุดของคำสั่งทางปกครองดังกล่าวได้

ให้มีผลสมบูรณ์ได้ โดยการเสนอชื่อนายประเสริฐ ตันมี ให้คณะกรรมการกฤษฎีกาให้ความเห็นชอบกับการแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งผู้อำนวยการสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาในภายหลังตามมาตรา ๔๑ (๔)^๔ แห่งพระราชบัญญัติเดียวกัน และเมื่อปรากฏข้อเท็จจริงว่า ในการประชุมคณะกรรมการกฤษฎีกา ครั้งที่ ๑/๒๕๖๐ เมื่อวันที่ ๒๔ มีนาคม ๒๕๖๐ คณะกรรมการกฤษฎีกาได้มีมติให้ความเห็นชอบกับการแต่งตั้งนายประเสริฐ ตันมี เป็นผู้อำนวยการสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา จึงเป็นการแก้ไขข้อบกพร่องของคำสั่งการกฤษฎีกาแห่งประเทศไทย ที่ ๒๗/๒๕๖๐ เรื่อง การย้ายและแต่งตั้งพนักงาน ลงวันที่ ๑๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๐ แล้ว ดังนั้น ความเป็นนายทะเบียนของนายประเสริฐ ตันมี จึงมีผลสมบูรณ์ตามกฎหมายตั้งแต่วันที่ ๑๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๐ เป็นต้นไป

อนึ่ง คณะกรรมการวิธีปฏิบัติราชการทางปกครองมีข้อสังเกตว่า เพื่อให้การแต่งตั้งผู้อำนวยการสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาเป็นไปตามพระราชบัญญัติกฤษฎีกา พ.ศ. ๒๕๔๒ และไม่เกิดเป็นประเด็นปัญหาข้อกฎหมายขึ้นอีกนั้น ในการแต่งตั้งผู้อำนวยการสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาครั้งต่อไป ก่อนที่ผู้ว่าการการกฤษฎีกาแห่งประเทศไทยจะออกคำสั่งแต่งตั้งผู้อำนวยการสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา จะต้องนำชื่อผู้ที่เห็นสมควรจะได้รับการแต่งตั้งนั้นเสนอให้คณะกรรมการกฤษฎีกาพิจารณาให้ความเห็นชอบเสียก่อน และเมื่อได้รับความเห็นชอบแล้ว ผู้ว่าการการกฤษฎีกาแห่งประเทศไทยจึงจะมีคำสั่งแต่งตั้งผู้นั้นเป็นผู้อำนวยการสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาต่อไป

(นายดิศพัทธ์ โทตระกูล)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
กันยายน ๒๕๖๐

^๔มาตรา ๔๑ คำสั่งทางปกครองที่ออกโดยการฝ่าฝืนหรือไม่ปฏิบัติตามหลักเกณฑ์ดังต่อไปนี้ไม่เป็นเหตุให้คำสั่งทางปกครองนั้นไม่สมบูรณ์

๑.ล๑

๑.ล๑

(๔) คำสั่งทางปกครองที่ต้องให้เจ้าหน้าที่อื่นให้ความเห็นชอบก่อน ถ้าเจ้าหน้าที่นั้นได้ให้ความเห็นชอบในภายหลัง

๑.ล๑

๑.ล๑