

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
เรื่อง คุณสมบัติเรื่องอายุของผู้รักษาการในตำแหน่งผู้อำนวยการสำนักงานส่งเสริม
อุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ

สำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน) ได้มีหนังสือ ที่ สอชช. ๑๑๐๐/๙๑๐ ลงวันที่ ๔ สิงหาคม ๒๕๕๙ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา สรุปลงความได้ว่า ตั้งแต่วันที่ ๑๐ กรกฎาคม ๒๕๕๙ จนถึงปัจจุบัน ตำแหน่งผู้อำนวยการสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติว่างลง คณะกรรมการบริหารสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ จึงแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิรักษาการในตำแหน่งผู้อำนวยการฯ แต่โดยที่มาตรา ๒๕ (๒) แห่งพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน) พ.ศ. ๒๕๔๖ บัญญัติว่า ผู้อำนวยการต้องมีอายุไม่ต่ำกว่ายี่สิบห้าปีบริบูรณ์และไม่เกินหกสิบห้าปีบริบูรณ์

สำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน) จึงขอหารือว่า กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิซึ่งได้รับแต่งตั้งให้รักษาการในตำแหน่งผู้อำนวยการฯ จะต้องต้องมีอายุไม่เกิน หกสิบห้าปีบริบูรณ์เช่นเดียวกับคุณสมบัติของผู้อำนวยการฯ ตามมาตรา ๒๕ (๒) แห่งพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน) พ.ศ. ๒๕๔๖ หรือไม่

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑๓) ได้พิจารณาข้อหารือของสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน) โดยมีผู้แทนสำนักงานนายกรัฐมนตรี (สำนักงาน ก.พ.ร.) และผู้แทนสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน) เป็นผู้ชี้แจง รายละเอียดข้อเท็จจริงแล้ว ปรากฏข้อเท็จจริงเพิ่มเติมว่า เมื่อพลเอก โสภณ เวระวากยานนท์ กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ ซึ่งรักษาการแทนผู้อำนวยการสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ โดยมติของคณะกรรมการบริหารสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ ครั้งที่ ๑/๒๕๕๘ เมื่อวันที่ ๑๑ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๘ ได้ขอลาออกจากการเป็นผู้รักษาการแทนผู้อำนวยการฯ แล้ว ต่อมาคณะกรรมการบริหารฯ ก็ได้มีมติในการประชุม ครั้งที่ ๓/๒๕๕๙ เมื่อวันที่ ๑ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๙ แต่งตั้งนายสุภชัย จงศิริ กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ ให้รักษาการในตำแหน่งผู้อำนวยการฯ แทนพลเอก โสภณฯ มีระยะเวลาการรักษาการสามเดือน โดยมีอำนาจหน้าที่ตามพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน) พ.ศ. ๒๕๔๖ ให้ได้รับคำตอบแทนเท่ากับผู้ดำรงตำแหน่งผู้อำนวยการฯ และเป็นการปฏิบัติหน้าที่อย่างเต็มเวลา ซึ่งต่อมาเมื่อครบระยะเวลาสามเดือนแล้ว คณะกรรมการบริหารฯ ได้มีมติในการประชุมครั้งที่ ๑๑/๒๕๕๙ เมื่อวันที่ ๓๐ สิงหาคม ๒๕๕๙ ให้สัทยาบันการดำเนินงานที่ผ่านมาภายหลังการรักษาการเกินสามเดือน จนถึงปัจจุบัน

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑๓) ได้พิจารณาข้อหารือประกอบข้อเท็จจริง เพิ่มเติมดังกล่าวแล้ว เห็นว่า การรักษาการแทนหรือการรักษาการแทนในกรณีที่มีกฎหมาย หรือกฎข้อบังคับกำหนดไว้เป็นการเฉพาะ กรณีก็ต้องเป็นไปตามกฎหมายหรือกฎข้อบังคับนั้น เช่น การรักษาการแทนตามพระราชบัญญัติระเบียบบริหารราชการแผ่นดิน พ.ศ. ๒๕๓๔

ซึ่งกำหนดบุคคลผู้รักษาราชการแทนไว้ ผู้รักษาราชการแทนก็ทำหน้าที่ในตำแหน่งที่รักษาราชการแทนได้ โดยมีพักต้องพิจารณาถึงคุณสมบัติหรือลักษณะต้องห้ามที่กำหนดไว้สำหรับตำแหน่งที่ตนเข้ารับราชการแทนแต่อย่างใด แต่การรักษาราชการแทนผู้บริหารสูงสุดขององค์การมหาชน พระราชบัญญัติองค์การมหาชน พ.ศ. ๒๕๔๒ มิได้กำหนดเรื่องการรักษาราชการแทนไว้ จึงต้องพิจารณาจากพระราชกฤษฎีกาจัดตั้ง และระเบียบข้อบังคับขององค์การมหาชนนั้น ๆ หากไม่มีบทบัญญัติใดตามกฎหมายหรือระเบียบข้อบังคับ ก็ย่อมเป็นอำนาจหน้าที่ของคณะกรรมการขององค์การมหาชนนั้นที่จะแต่งตั้งผู้รักษาราชการในตำแหน่งผู้อำนวยการฯ ตามมาตรา ๒๔^๑ แห่งพระราชบัญญัติองค์การมหาชนฯ

การที่พระราชบัญญัติองค์การมหาชนฯ และพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน)ฯ มิได้กำหนดเรื่องผู้รักษาราชการในตำแหน่งไว้ และไม่ปรากฏว่ามีระเบียบ ข้อบังคับ หรือประกาศใดที่วางกฎเกณฑ์เกี่ยวกับผู้รักษาราชการในตำแหน่งผู้อำนวยการฯ กรณีจึงต้องพิจารณาข้อเท็จจริงเป็นเรื่อง ๆ ไป โดยให้พิจารณาหลักเกณฑ์ในการแต่งตั้งซึ่งคณะกรรมการบริหารฯ กำหนด ประกอบกับระยะเวลาในการแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งรวมทั้งอำนาจหน้าที่และความรับผิดชอบของผู้รักษาราชการในตำแหน่งผู้อำนวยการฯ ซึ่งคณะกรรมการกฤษฎีกา (ที่ประชุมร่วมกรรมการกฤษฎีกา ครั้งที่ ๒ และครั้งที่ ๗) ได้เคยให้ความเห็นไว้ในทำนองเดียวกันในเรื่องเสร็จที่ ๕๓๑/๒๕๕๒^๒

เมื่อข้อเท็จจริงตามที่หารือมานี้ปรากฏว่า คณะกรรมการบริหารฯ ได้มีมติในการประชุม ครั้งที่ ๓/๒๕๕๕ เมื่อวันที่ ๑ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๕ แต่งตั้งนายศุภชัย จงศิริ กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ ให้รักษาราชการในตำแหน่งผู้อำนวยการฯ แทนพลเอก โสภณฯ ผู้รักษาราชการคนเดิม โดยมีอำนาจหน้าที่ตามพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน)ฯ ทุกประการ มีระยะเวลารักษาราชการในตำแหน่งผู้อำนวยการฯ สามเดือน และให้ได้รับค่าตอบแทนเท่ากับผู้ดำรงตำแหน่งผู้อำนวยการฯ โดยนายศุภชัยฯ ได้ปฏิบัติหน้าที่

มาตรา ๒๔ คณะกรรมการมีอำนาจหน้าที่ควบคุมดูแลโดยทั่วไปซึ่งกิจการและการดำเนินการขององค์การมหาชน เพื่อให้เป็นไปตามวัตถุประสงค์ที่กำหนดไว้ อำนาจหน้าที่เช่นว่านี้ให้รวมถึง

(๑) กำหนดนโยบายการบริหารงาน และให้ความเห็นชอบแผนการดำเนินงานขององค์การมหาชน

(๒) อนุมัติแผนการลงทุนและแผนการเงินขององค์การมหาชน

(๓) ออกระเบียบ ข้อบังคับ ประกาศ หรือข้อกำหนดเกี่ยวกับองค์การมหาชนในเรื่องดังต่อไปนี้

(ก) การจัดแบ่งส่วนงานขององค์การมหาชน และขอบเขตหน้าที่ของส่วนงานดังกล่าว

(ข) การกำหนดตำแหน่ง คุณสมบัติเฉพาะตำแหน่ง อัตราเงินเดือน ค่าจ้าง และเงินอื่นของเจ้าหน้าที่และลูกจ้างขององค์การมหาชน

(ค) การคัดเลือก การบรรจุ การแต่งตั้ง การถอดถอน วินัยและการลงโทษทางวินัย การออกจากตำแหน่ง การร้องทุกข์ และการอุทธรณ์การลงโทษของเจ้าหน้าที่และลูกจ้างขององค์การมหาชน รวมทั้งวิธีการและเงื่อนไขในการจ้างลูกจ้างขององค์การมหาชน

(ง) การบริหารและจัดการการเงิน การพัสดุ และทรัพย์สินขององค์การมหาชน

(จ) การจัดสวัสดิการและสิทธิประโยชน์อื่นแก่เจ้าหน้าที่และลูกจ้างขององค์การมหาชน

(ฉ) การแต่งตั้งและอำนาจหน้าที่ของคณะกรรมการตรวจสอบ

(ช) การกำหนดขอบเขตเกี่ยวกับการปฏิบัติหน้าที่ของคณะกรรมการตรวจสอบและผู้ตรวจสอบภายใน

(ซ) การกำหนดเครื่องแบบผู้อำนวยการ เจ้าหน้าที่ และลูกจ้างขององค์การมหาชน และเครื่องหมายขององค์การมหาชน

(๔) อำนาจหน้าที่อื่นตามที่กำหนดไว้ในพระราชบัญญัตินี้หรือตามที่พระราชกฤษฎีกาจัดตั้งกำหนด

^๒บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่อง คุณสมบัติ ลักษณะต้องห้าม และค่าตอบแทนของผู้รักษาราชการในตำแหน่งเลขาธิการสำนักงานกองทุนฟื้นฟูและพัฒนาเกษตรกร ส่งพร้อมหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ที่ นร ๐๙๐๑/๐๘๗๕ ลงวันที่ ๒๖ สิงหาคม ๒๕๕๒ ถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

รักษาการในตำแหน่งผู้อำนวยการฯ อย่างเต็มเวลา และต่อมาเมื่อครบระยะเวลาสามเดือนแล้ว คณะกรรมการบริหารฯ ได้มีมติในการประชุม ครั้งที่ ๑๑/๒๕๕๙ เมื่อวันที่ ๓๐ สิงหาคม ๒๕๕๙ ให้สัตยาบันการดำเนินงานที่ผ่านมาภายหลังการรักษาการเกินสามเดือนเรื่อยมา ซึ่งเมื่อรวมระยะเวลาการรักษาการในตำแหน่งผู้อำนวยการฯ ตั้งแต่วันที่ ๑๑ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๘ จนถึงปัจจุบัน เป็นเวลากว่าหนึ่งปี กรณีจึงเห็นได้ว่า คณะกรรมการบริหารฯ ประสงค์จะให้นายศุภชัยฯ มีอำนาจหน้าที่และความรับผิดชอบเช่นเดียวกับผู้อำนวยการฯ ซึ่งการรักษาการในลักษณะเช่นนี้ ย่อมต้องนำบทบัญญัติเกี่ยวกับคุณสมบัติในเรื่องอายุของผู้อำนวยการฯ ตามมาตรา ๒๕^๓ (๒) แห่งพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน)ฯ มาใช้บังคับแก่กรณีการรักษาการในตำแหน่งผู้อำนวยการฯ ด้วย ดังนั้น กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิซึ่งได้รับแต่งตั้งให้รักษาการในตำแหน่งผู้อำนวยการฯ ตามลักษณะดังกล่าวข้างต้น ย่อมต้องมีอายุไม่เกินหกสิบห้าปีบริบูรณ์เช่นเดียวกับผู้อำนวยการฯ

อนึ่ง คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑๓) มีข้อสังเกตว่า คณะกรรมการบริหารฯ มีอำนาจตามมาตรา ๒๐^๔ (๓) แห่งพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน)ฯ ที่จะออกระเบียบ ข้อบังคับ ประกาศ หรือข้อกำหนดที่เกี่ยวกับการบริหารงานทั่วไปของสำนักงานฯ จึงสมควรออกระเบียบกำหนดการรักษาการในตำแหน่งผู้อำนวยการฯ ไว้ เพื่อให้การดำเนินการดังกล่าวมีความต่อเนื่องและชัดเจน

(นายดิศพัทธ์ โทตระกูลกิจ)
เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
ตุลาคม ๒๕๕๙

^๓มาตรา ๒๕ ผู้บริหารต้องเป็นผู้สามารถทำงานให้แก่สำนักงานได้เต็มเวลา และต้องเป็นผู้ซึ่งมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้าม ดังต่อไปนี้

(๑) มีสัญชาติไทย

(๒) มีอายุไม่ต่ำกว่ายี่สิบห้าปีบริบูรณ์และไม่เกินหกสิบห้าปีบริบูรณ์

(๓) เป็นผู้ทรงคุณวุฒิซึ่งมีความรู้ ความสามารถ และประสบการณ์เหมาะสมกับกิจการของสำนักงานตามที่กำหนดไว้ในวัตถุประสงค์และอำนาจหน้าที่ตามมาตรา ๗ และมาตรา ๘

(๔) ไม่มีลักษณะต้องห้ามอย่างหนึ่งอย่างใดตามมาตรา ๑๕ (๓) (๔) หรือ (๕)

^๔มาตรา ๒๐ คณะกรรมการมีอำนาจหน้าที่ควบคุมดูแลสำนักงานให้ดำเนินกิจการตามที่กำหนดไว้ในวัตถุประสงค์และอำนาจหน้าที่ตามมาตรา ๗ และมาตรา ๘ และให้มีอำนาจหน้าที่ดังต่อไปนี้ด้วย

(๑) กำหนดนโยบายการบริหาร และให้ความเห็นชอบแผนการดำเนินงานของสำนักงาน

(๒) อนุมัติแผนการลงทุน แผนการเงิน และงบประมาณของสำนักงาน

(๓) ควบคุมดูแลการดำเนินงานและการบริหารงานทั่วไป ตลอดจนออกระเบียบ ข้อบังคับ ประกาศ หรือข้อกำหนดที่เกี่ยวกับการบริหารงานทั่วไปของสำนักงาน การจัดแบ่งส่วนงานของสำนักงาน และขอบเขตหน้าที่ของส่วนงานดังกล่าว การกำหนดตำแหน่ง คุณสมบัติเฉพาะตำแหน่ง อัตราเงินเดือน ค่าจ้าง และประโยชน์ตอบแทนอื่นของเจ้าหน้าที่และลูกจ้าง การบรรจุ การแต่งตั้ง วินัยและการลงโทษทางวินัย การออกจากตำแหน่ง การร้องทุกข์ การอุทธรณ์การลงโทษของเจ้าหน้าที่และลูกจ้าง การเงิน การพัสดุ สวัสดิการ และการให้บริการข้อมูล การเผยแพร่ หรือการนำข้อมูลไปใช้

(๔) กระทำการอื่นใดที่จำเป็นหรือต่อเนื่องเพื่อให้บรรลุวัตถุประสงค์ของสำนักงาน