

เรื่องเสร็จที่ ๔๑๔/๒๕๕๙

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
เรื่อง การนับองค์ประกอบ องค์ประชุม และการลงมติของคณะกรรมการบริหาร
สำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ

สำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน) ได้มีหนังสือ
ด่วนที่สุด ที่ สอชช. ๑๐๐๐/๑๓๕๗ ลงวันที่ ๒๙ ธันวาคม ๒๕๕๘ ถึงสำนักงานคณะกรรมการ
กฤษฎีกา สรุปข้อเท็จจริงได้ ดังนี้

๑. สำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน) จัดตั้งขึ้น
ตามพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน)
พ.ศ. ๒๕๔๖ โดยมาตรา ๑๔ แห่งพระราชกฤษฎีกาดังกล่าว บัญญัติให้คณะกรรมการบริหารสำนักงาน
ส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติประกอบด้วย ประธานกรรมการ กรรมการโดยตำแหน่ง
จำนวนสองคน ได้แก่ ปลัดกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร และผู้อำนวยการสำนักงาน
ส่งเสริมเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิจำนวนไม่เกินเจ็ดคน
และให้ผู้อำนวยการสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ เป็นกรรมการและเลขานุการ
โดยตำแหน่ง

๒. คณะรัฐมนตรีมีมติเมื่อวันที่ ๒๘ กันยายน ๒๕๕๓ อนุมัติให้แต่งตั้งประธาน
กรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ จำนวน ๗ คน ได้แก่ นายศุภชัย ตั้งวงศ์ศานต์ ประธานกรรมการ
นายราเมศวร์ ศิลปพรหม นายสรพัชชู โสภณ นายเฉลิมพล ปุณโณทก นายปราโมทย์ พงษ์ทอง
นายศิวัช แสงมณี นายวิวัฒน์ วงศ์วราภิรักษ์ และนางสาวรุ่งรัตน์ กุญชรารณ เป็นกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ
โดยมีวาระการดำรงตำแหน่งคราวละสามปี ตั้งแต่วันที่ ๒๘ กันยายน ๒๕๕๓ ถึงวันที่ ๒๘ กันยายน ๒๕๕๖

๓. ในระหว่างการดำรงตำแหน่งตามวาระมีกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิลาออกจำนวน
๓ คน คือ นายศิวัช และนางสาวรุ่งรัตน์ ลาออกเมื่อวันที่ ๓๑ สิงหาคม ๒๕๕๔ นายราเมศวร์
ลาออกเมื่อวันที่ ๓๐ กันยายน ๒๕๕๕ ต่อมาเมื่อวันที่ ๑๙ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๖ คณะรัฐมนตรีได้มีมติ
แต่งตั้งนายชุมพร พลรักษ์ นายปกรณ์ อาภาพันธุ์ และนายชินิตรา ขาญชัยณรงค์ เป็นกรรมการ
ผู้ทรงคุณวุฒิแทนตำแหน่งที่ว่างลง และเมื่อวันที่ ๒๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๖ นายปราโมทย์ กรรมการ
ผู้ทรงคุณวุฒิได้พ้นจากตำแหน่ง เนื่องจากขาดคุณสมบัติเพราะมีอายุเกิน ๗๐ ปีบริบูรณ์ อันเป็นการ
พ้นจากตำแหน่งตามมาตรา ๑๘ (๔) แห่งพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรม
ซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน) พ.ศ. ๒๕๔๖

๔. ต่อมากรรมการผู้ทรงคุณวุฒิได้ลาออกอีก ๕ คน ดังนี้ นายเฉลิมพล
ลาออกเมื่อวันที่ ๑๑ มิถุนายน ๒๕๕๖ นายชินิตรา ลาออกเมื่อวันที่ ๑ มิถุนายน ๒๕๕๗ นายชุมพรฯ
และนายปกรณ์ฯ ลาออกเมื่อวันที่ ๔ มิถุนายน ๒๕๕๗ และนายสรพัชชูฯ ได้ลาออกเมื่อวันที่
๒๕ มิถุนายน ๒๕๕๗

ส่งพร้อมหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๙๐๔/๖๘ ลงวันที่ ๒๒ มีนาคม ๒๕๕๙ ซึ่งสำนักงาน
คณะกรรมการกฤษฎีกามีถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

๕. คณะกรรมการบริหารสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ จึงประกอบไปด้วยกรรมการทั้งหมด ๔ คน คือ นายศุภชัยฯ ประธานกรรมการ นางเมธิณีฯ ปลัดกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร กรรมการโดยตำแหน่ง นายวิวัฒน์ฯ กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ และนายไตรรัตน์ฯ ผู้อำนวยการสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ กรรมการและเลขานุการโดยตำแหน่ง

๖. เมื่อประธานกรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิครบวาระ ๓ ปี ในวันที่ ๒๘ กันยายน ๒๕๕๖ แล้ว ยังไม่มีการแต่งตั้งประธานกรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิขึ้นใหม่ ทำให้ประธานกรรมการและกรรมการที่เหลืออยู่ยังคงอยู่ในตำแหน่งเพื่อดำเนินงานต่อไป จนกว่าประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิซึ่งได้รับแต่งตั้งใหม่เข้ารับหน้าที่ ตามมาตรา ๑๗ วรรคสอง แห่งพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน) พ.ศ. ๒๕๕๖

๗. ในระหว่างเวลาดังกล่าว ปลัดกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร ปฏิบัติราชการแทนรัฐมนตรีว่าการกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร ได้มีบันทึกข้อความ เรื่อง การดำเนินงานของคณะกรรมการบริหารสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ สรุปความว่า กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิได้ลาออกจากตำแหน่ง จำนวน ๓ คน ในการนี้เพื่อมิให้ผูกพัน การดำเนินงานใดๆ กับคณะกรรมการบริหารฯ ชุดใหม่ที่อยู่ระหว่างการสรรหา จึงขอให้ คณะกรรมการบริหารฯ ชะลอการดำเนินการใดๆ ในระหว่างนี้ไปก่อน หากมีความจำเป็นเร่งด่วน ในเรื่องใดที่จะต้องมิตติจากคณะกรรมการบริหารฯ ให้สามารถจัดประชุมได้เป็นคราวๆ ไป โดยให้นำเสนอระเบียบวาระการประชุมดังกล่าวมาให้รัฐมนตรีฯ พิจารณาก่อน

๘. ต่อมาเมื่อวันที่ ๙ กรกฎาคม ๒๕๕๗ คณะกรรมการบริหารสำนักงานส่งเสริม อุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ ได้มีการประชุมครั้งที่ ๑๓/๒๕๕๗ นางเมธิณีฯ ปลัดกระทรวง เทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารซึ่งเป็นกรรมการโดยตำแหน่งได้ลาประชุม ทำให้มีกรรมการ เข้าร่วมประชุมจำนวน ๓ คน ซึ่งในการประชุมดังกล่าวได้มีการพิจารณาเพื่อลงมติให้ผู้อำนวยการ สำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ ออกจากตำแหน่ง ซึ่งตามมาตรา ๒๘ วรรคสอง แห่งพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน) พ.ศ. ๒๕๕๖ กำหนดให้มติของคณะกรรมการบริหารฯ ให้ผู้อำนวยการฯ ออกจากตำแหน่ง เพราะบกพร่องต่อหน้าที่ มีความประพฤติเสื่อมเสียหรือหย่อนความสามารถต้องประกอบด้วย คะแนนเสียงไม่น้อยกว่าสองในสามของจำนวนกรรมการเท่าที่มีอยู่โดยไม่นับรวมผู้อำนวยการฯ

สำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน) จึงขอหารือ ในประเด็นข้อกฎหมายดังต่อไปนี้

๑. คณะกรรมการบริหารสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ ซึ่งเหลืออยู่ ๔ คน ถ้ายังไม่มีการแต่งตั้งประธานกรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิขึ้นใหม่แทน สามารถทำหน้าที่คณะกรรมการบริหารฯ ได้ต่อไปหรือไม่

๒. คณะกรรมการบริหารสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ ซึ่งมีจำนวนเหลือเพียง ๔ คน แต่มีประธานกรรมการและกรรมการมาประชุมเพียง ๓ คน การนับองค์ประชุมของคณะกรรมการบริหารฯ จะหมายถึงกรรมการทั้งหมด ๑๐ คน ตามมาตรา ๑๔ แห่งพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน) พ.ศ. ๒๕๕๖ หรือหมายถึงกรรมการเท่าที่เหลืออยู่ ๔ คน

๓. การลงมติให้ผู้อำนวยความสะดวกสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ
ออกจากตำแหน่งเพราะบกพร่องต่อหน้าที่ มีความประพฤติเสื่อมเสียหรือหย่อนความสามารถ
ตามมาตรา ๒๘ (๔) แห่งพระราชบัญญัติการจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ
(องค์การมหาชน) พ.ศ. ๒๕๔๖ ซึ่งจะต้องประกอบด้วยคะแนนเสียงไม่น้อยกว่าสองในสามของจำนวน
กรรมการเท่าที่มีอยู่โดยไม่นับรวมผู้อำนวยความสะดวกฯ นั้น จะต้องมีการเข้าร่วมประชุมด้วยจำนวนเท่าใด

๔. หนังสือราชการที่เป็นบันทึกข้อความ เรื่อง การดำเนินงานของคณะกรรมการ
บริหารสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ และลงลายมือชื่อปลัดกระทรวงเทคโนโลยี
สารสนเทศและการสื่อสาร ปฏิบัติราชการแทนรัฐมนตรีว่าการกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศ
และการสื่อสาร แต่ไม่มีเลขที่ออกและไม่ลงวันที่ในหนังสือดังกล่าว เป็นหนังสือราชการหรือไม่
และใช้สั่งการในฐานะผู้บังคับบัญชาได้หรือไม่

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑๓) ได้พิจารณาข้อหารือของสำนักงานส่งเสริม
อุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน) โดยมีผู้แทนสำนักนายกรัฐมนตรี (สำนักงาน
ปลัดสำนักนายกรัฐมนตรี และสำนักงาน ก.พ.ร.) และผู้แทนสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรม
ซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน) เป็นผู้ชี้แจงข้อเท็จจริงแล้ว ปรากฏข้อเท็จจริงเพิ่มเติมว่า
การประชุมของคณะกรรมการบริหารสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ ในขณะที่มี
กรรมการเหลืออยู่ ๔ คน ได้มีการอนุมัติให้สำนักงานฯ เข้าร่วมโครงการซอฟต์แวร์เอ็กซ์โป
จำนวนเงิน ๓๐ กว่าล้านบาท อนุมัติงบประมาณโครงการ ไทยแลนด์ ดิจิ ซาเลนจ์ ๒๐๑๔
จำนวนเงิน ๑๘ ล้านบาท อนุมัติโครงการ มิคคอม ๒๐๑๔ จำนวนเงิน ๑,๑๙๕,๑๙๐ บาท
อนุมัติกรอบบริหารสำนักงาน งบบริหารปี ๒๕๕๘ จำนวนเงิน ๑๒๔,๐๗๓,๗๐๐ บาท และในการ
ประชุมคณะกรรมการบริหารฯ ครั้งที่ ๑๓/๒๕๕๗ ได้มีมติให้ยกเลิกสัญญาจ้างผู้อำนวยความสะดวก
สำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ เนื่องจากผู้อำนวยความสะดวกฯ ได้เข้าศึกษาหลักสูตรการป้องกัน
ราชอาณาจักร (วปอ.) รุ่นที่ ๕๖ ต่อมาผู้อำนวยความสะดวกฯ ได้ยื่นฟ้องต่อศาลปกครองกลางเมื่อวันที่
๒๑ กรกฎาคม ๒๕๕๗ ซึ่งขณะนี้คดียังอยู่ในระหว่างการพิจารณาของศาลปกครองกลาง นอกจากนี้
ผู้แทนสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมฯ ได้ชี้แจงเพิ่มเติมว่า กรรมการโดยตำแหน่ง ตามมาตรา ๑๔
แห่งพระราชบัญญัติการจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติฯ ซึ่งกำหนดให้
มีจำนวน ๒ คน ได้แก่ ปลัดกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร และผู้อำนวยความสะดวก
สำนักงานส่งเสริมเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร นั้น เนื่องจากปัจจุบันยังไม่ได้มีการจัดตั้งสำนักงานส่งเสริม
เทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร ดังนั้น กรรมการโดยตำแหน่งจึงมีเพียงปลัดกระทรวงเทคโนโลยี
สารสนเทศและการสื่อสารเท่านั้น

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑๓) ได้พิจารณาข้อหารือประกอบกับข้อเท็จจริง
เพิ่มเติมดังกล่าวแล้ว มีความเห็นดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง เห็นว่า องค์ประกอบของคณะกรรมการบริหารสำนักงานส่งเสริม
อุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติตามมาตรา ๑๔^๑ แห่งพระราชบัญญัติการจัดตั้งสำนักงานส่งเสริม
อุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ (องค์การมหาชน) พ.ศ. ๒๕๔๖ ประกอบด้วยกรรมการ ๔ ฝ่าย ได้แก่
(๑) ประธานกรรมการ (๒) กรรมการโดยตำแหน่งจำนวน ๒ คน (๓) กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิอีกไม่เกิน ๗ คน

^๑ มาตรา ๑๔ ให้มีคณะกรรมการคณะหนึ่ง เรียกว่า “คณะกรรมการบริหารสำนักงานส่งเสริม
อุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ” และให้ใช้ชื่อเป็นภาษาอังกฤษว่า “Software Industry Promotion Board”
เรียกโดยย่อว่า “SIPB” ประกอบด้วย

และ (๔) ผู้อำนวยการฯ เป็นกรรมการและเลขานุการโดยตำแหน่ง จำนวนของคณะกรรมการบริหารฯ จึงมีได้ไม่เกิน ๑๑ คน แต่ปรากฏข้อเท็จจริงเพิ่มเติมว่า ไม่มีกรรมการโดยตำแหน่ง คือ ผู้อำนวยการสำนักงานส่งเสริมเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร เนื่องจากปัจจุบันยังไม่มีการจัดตั้งสำนักงานดังกล่าวในกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร ทำให้จำนวนกรรมการตามกฎหมายมีอยู่เพียง ๑๐ คน

การประชุมในรูปแบบของคณะกรรมการนั้น โดยหลักการทั่วไปแล้วก็เพื่อให้มีองค์ประกอบที่มาจากบุคคลหลายฝ่ายร่วมกันระดม แลกเปลี่ยนความคิดเห็นและประสบการณ์ซึ่งกันและกันเพื่อให้ได้ข้อยุติเป็นมติ และมีการพิจารณาเรื่องต่างๆ รวมถึงสามารถบริหารงานได้ตามอำนาจหน้าที่ที่กฎหมายได้กำหนดไว้ โดยในการที่จะดำเนินการประชุมของคณะกรรมการได้นั้น จะต้องมียกองค์ประกอบครบถ้วนทั้ง ๔ ฝ่ายตามที่กฎหมายกำหนดเสียก่อน

อย่างไรก็ดี ในการปฏิบัติหน้าที่ของคณะกรรมการบริหารสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ หากประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิพ้นจากตำแหน่งก่อนวาระ เช่น กรรมการลาออกจากตำแหน่ง ซึ่งได้แก่ นายเฉลิมพลฯ ลาออกเมื่อวันที่ ๑๑ มิถุนายน ๒๕๕๖ หรือกรณีนายปราโมทย์ฯ พ้นจากตำแหน่งเนื่องจากขาดคุณสมบัติเพราะมีอายุเกิน ๗๐ ปี บริบูรณ์ นั้น มาตรา ๑๔^๖ วรรคสอง แห่งพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติฯ กำหนดให้องค์ประกอบของคณะกรรมการจะประกอบด้วยกรรมการทั้งหมดเท่าที่มีอยู่จนกว่าจะมีการแต่งตั้งประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิแทนตำแหน่งที่ว่างลง ซึ่งกรณีตามข้อหาข้อนี้ แม้กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ จะมีเพียง ๑ คน แต่กรรมการอื่นอีก ๓ ฝ่ายมีอยู่ครบถ้วนก็มิได้ทำให้องค์ประกอบของคณะกรรมการบริหารฯ นี้เสียไป เพราะมาตรา ๑๔ (๓)^๗ แห่งพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติฯ กำหนดให้กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิมีได้ไม่เกิน ๗ คน ต่อมาเมื่อประธานกรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิได้ปฏิบัติหน้าที่

(ต่อจากเชิงอรรถที่ ๑)

(๑) ประธานกรรมการ ซึ่งคณะรัฐมนตรีแต่งตั้งจากผู้ซึ่งมีความรู้ ความเชี่ยวชาญ และประสบการณ์สูง ทางด้านการบริหาร หรือด้านอุตสาหกรรมเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร

(๒) กรรมการโดยตำแหน่ง จำนวนสองคน ได้แก่ ปลัดกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร และผู้อำนวยการสำนักงานส่งเสริมเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร

(๓) กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ จำนวนไม่เกินเจ็ดคน ซึ่งคณะรัฐมนตรีแต่งตั้งจากผู้ซึ่งมีความรู้ ความเชี่ยวชาญ และประสบการณ์ทางด้านเทคโนโลยีสารสนเทศ ด้านการสื่อสาร ด้านการบริหารจัดการด้านอุตสาหกรรมเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร หรือด้านกฎหมาย ซึ่งเกี่ยวข้องและเป็นประโยชน์ต่อการดำเนินงานของสำนักงาน และต้องเป็นบุคคลซึ่งมิใช่ข้าราชการหรือผู้ปฏิบัติงานในหน่วยงานของรัฐ

ให้ผู้อำนวยการเป็นกรรมการและเลขานุการโดยตำแหน่ง และให้ผู้อำนวยการแต่งตั้งเจ้าหน้าที่เป็นผู้ช่วยเลขานุการ

^๖ มาตรา ๑๔ ในกรณีที่ประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิพ้นจากตำแหน่งก่อนวาระ ให้คณะรัฐมนตรีแต่งตั้งผู้อื่นดำรงตำแหน่งแทน เว้นแต่วาระเหลืออยู่ไม่ถึงเก้าสิบวันจะไม่แต่งตั้งประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิแทนก็ได้ และให้ผู้ได้รับแต่งตั้งแทนตำแหน่งที่ว่างนั้นอยู่ในตำแหน่งเท่ากับวาระที่เหลืออยู่ของประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิซึ่งตนแทน

ในกรณีที่ประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิพ้นจากตำแหน่งก่อนวาระ ให้คณะกรรมการประกอบด้วยกรรมการทั้งหมดเท่าที่มีอยู่จนกว่าจะมีการแต่งตั้งประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิแทนตำแหน่งที่ว่างตามวรรคหนึ่ง และในกรณีที่ประธานกรรมการพ้นจากตำแหน่งก่อนวาระ ให้กรรมการเท่าที่มีอยู่นั้นเลือกกรรมการคนหนึ่งทำหน้าที่ประธานกรรมการเป็นการชั่วคราว

^๗ โปรดดูเชิงอรรถที่ ๑, ข้างต้น

จนครบวาระแล้ว พระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติฯ กำหนดว่า หากยังมิได้มีการแต่งตั้งประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิขึ้นใหม่ ให้ประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิซึ่งพ้นจากตำแหน่งตามวาระนั้นอยู่ในตำแหน่งเพื่อดำเนินงานต่อไป จนกว่าประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิซึ่งได้รับแต่งตั้งใหม่เข้ารับหน้าที่ตามมาตรา ๑๗ วรรคสอง แห่งพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติฯ บพ.บัญญัติดังกล่าว จึงเป็นบทบัญญัติซึ่งรองรับการปฏิบัติหน้าที่ของประธานกรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิภายหลังครบวาระ ดังนั้น เมื่อครบวาระการดำรงตำแหน่งของประธานกรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิแล้ว คณะกรรมการบริหารฯ ซึ่งเหลืออยู่ ๔ คน ประกอบด้วย นายศุภชัยฯ ประธานกรรมการ นางเมธิณีฯ ปลัดกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร กรรมการโดยตำแหน่ง นายวิวัฒน์ฯ กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ และนายไตรรัตน์ฯ ผู้อำนวยการฯ ซึ่งเป็นกรรมการและเลขานุการโดยตำแหน่ง จึงเป็นองค์ประกอบที่ครบถ้วนตามที่กฎหมายกำหนดแล้ว และสามารถทำหน้าที่คณะกรรมการบริหารฯ ได้ต่อไปจนกว่าจะมีการแต่งตั้งประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิขึ้นใหม่ ซึ่งกรณีดังกล่าวคณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑) ได้เคยให้ความเห็นไว้ในทำนองเดียวกันในเรื่องเสรีที่ ๗๑๕/๒๕๕๗

ประเด็นที่สอง เห็นว่า เมื่อคณะกรรมการบริหารสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติมีองค์ประกอบครบถ้วนแล้ว การนับองค์ประชุมจะต้องเป็นไปตามมาตรา ๒๑ วรรคหนึ่ง แห่งพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติฯ กล่าวคือ ต้องมีกรรมการมาประชุมไม่น้อยกว่ากึ่งหนึ่งของจำนวนกรรมการทั้งหมดจึงจะเป็นองค์ประชุม เมื่อกรรมการเหลืออยู่ ๔ คน ได้แก่ ประธานกรรมการ กรรมการโดยตำแหน่ง ๑ คน กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ ๑ คน และผู้อำนวยการสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติฯ ดังนั้น การนับองค์ประชุมกึ่งหนึ่งตามมาตรา ๒๑ วรรคหนึ่ง ย่อมต้องคำนวณจากจำนวนกรรมการ ๔ คน

มาตรา ๑๗ ประธานกรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิมีวาระการดำรงตำแหน่งคราวละสามปี เมื่อครบกำหนดตามวาระในวาระหนึ่ง หากยังมิได้มีการแต่งตั้งประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิขึ้นใหม่ ให้ประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิซึ่งพ้นจากตำแหน่งตามวาระนั้นอยู่ในตำแหน่งเพื่อดำเนินงานต่อไป จนกว่าประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิซึ่งได้รับแต่งตั้งใหม่เข้ารับหน้าที่

ประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิซึ่งพ้นจากตำแหน่งตามวาระอาจได้รับแต่งตั้งอีกได้ แต่จะดำรงตำแหน่งติดต่อกันเกินสองวาระไม่ได้

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่อง องค์ประกอบคณะกรรมการตามมาตรา ๑๒ แห่งพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสถาบันระหว่างประเทศเพื่อการค้าและการพัฒนา (องค์การมหาชน) พ.ศ. ๒๕๔๔ ส่งพร้อมหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ที่ นร ๐๔๐๔/๓๔๕ ลงวันที่ ๒๒ กรกฎาคม ๒๕๕๗ ถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

มาตรา ๒๑ การประชุมคณะกรรมการต้องมีกรรมการมาประชุมไม่น้อยกว่ากึ่งหนึ่งของจำนวนกรรมการทั้งหมด จึงจะเป็นองค์ประชุม

ในการประชุมคณะกรรมการ ถ้าประธานกรรมการไม่มาประชุมหรือไม่อาจปฏิบัติหน้าที่ได้ ให้ที่ประชุมเลือกกรรมการคนหนึ่งเป็นประธานในที่ประชุม

ในการปฏิบัติหน้าที่ ประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ใดมีส่วนได้เสียโดยตรงหรือโดยอ้อมในเรื่องที่คณะกรรมการพิจารณา ให้ประธานกรรมการหรือกรรมการผู้นั้นแจ้งให้ที่ประชุมทราบ และให้ที่ประชุมพิจารณาว่าประธานกรรมการหรือกรรมการผู้นั้นสมควรจะอยู่ในที่ประชุมหรือจะมีมติในการประชุมเรื่องนั้นได้หรือไม่ ทั้งนี้ ตามระเบียบที่คณะกรรมการกำหนด

การวินิจฉัยชี้ขาดของที่ประชุมให้ถือเสียงข้างมาก กรรมการคนหนึ่งให้มีเสียงหนึ่งในการลงคะแนน ถ้าคะแนนเสียงเท่ากัน ให้ประธานในที่ประชุมออกเสียงเพิ่มขึ้นอีกเสียงหนึ่งเป็นเสียงชี้ขาด

เท่าที่เหลืออยู่ ซึ่งคณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑) ได้เคยให้ความเห็นไว้ในทำนองเดียวกัน ในเรื่องเสรีที่ ๘๗๗/๒๕๔๗^๖

อย่างไรก็ตาม ในการปฏิบัติหน้าที่กรรมการ หากประธานกรรมการหรือกรรมการ ผู้ใดมีส่วนได้เสียโดยตรงหรือโดยอ้อมในเรื่องที่คณะกรรมการพิจารณา ให้ประธานกรรมการ หรือกรรมการผู้นั้นแจ้งให้ที่ประชุมทราบ และให้ที่ประชุมพิจารณาว่าประธานกรรมการหรือกรรมการ ผู้นั้นสมควรจะอยู่ในที่ประชุมหรือจะมีมติในการประชุมเรื่องนั้นได้หรือไม่ตามมาตรา ๒๑ วรรคสาม^๗ แห่งพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติฯ ทั้งนี้ ตามระเบียบ ที่คณะกรรมการกำหนด และหากวินิจฉัยว่า ผู้นั้นมีส่วนได้เสียและออกจากที่ประชุม การนับ องค์ประชุมในกรณีนี้ต้องเป็นไปตามมาตรา ๑๕ วรรคสอง^๘ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการ ทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ ซึ่งบัญญัติให้ถ้าคณะกรรมการที่มีอำนาจพิจารณาทางปกครองคณะใด มีผู้ถูกคัดค้าน ในระหว่างที่กรรมการผู้ถูกคัดค้านต้องออกจากที่ประชุม ให้ถือว่าคณะกรรมการ คณะนั้นประกอบด้วยกรรมการทุกคนที่ไม่ถูกคัดค้าน

ประเด็นที่สาม เห็นว่า คณะกรรมการบริหารสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรม ซอฟต์แวร์แห่งชาติ ได้มีมติในการประชุมคณะกรรมการบริหารฯ ครั้งที่ ๑๓/๒๕๕๗ วันพุธที่ ๙ กรกฎาคม ๒๕๕๗ ยกเลิกสัญญาจ้าง กรณีผู้อำนวยการฯ เข้าศึกษาหลักสูตรการป้องกัน ราชอาณาจักร (วปอ.) รุ่นที่ ๕๖ ซึ่งเป็นการละเมิดต่อสัญญาจ้าง ทำให้ขาดคุณสมบัติตามมาตรา ๒๕^๙ แห่งพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติฯ เมื่อปรากฏ ข้อเท็จจริงว่า ผู้อำนวยการฯ ได้ยื่นฟ้องสำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติ ประธานกรรมการ และกรรมการ ผู้มีมติบอกเลิกสัญญาจ้างต่อศาลปกครองกลาง เมื่อวันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๕๗ และศาลปกครองได้รับฟ้องประเด็นค่าเสียหายอันเกิดจากการเลิกสัญญา และโดยที่คดีที่พิพาทนี้ ยังไม่ถึงที่สุด และอาจมีการอุทธรณ์ต่อศาลปกครองสูงสุดต่อไปได้ คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑๓)

“บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่อง การนับองค์ประชุมคณะกรรมการองค์การ จัดการน้ำเสีย ส่งพร้อมหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ที่ นร ๐๙๐๑/๑๔๓๓ ลงวันที่ ๒๒ ตุลาคม ๒๕๕๗ ถึงสำนักงานเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

โปรดดูเชิงอรรถที่ ๖, ข้างต้น

มาตรา ๑๕ เมื่อมีกรณีตามมาตรา ๑๓ หรือคู่กรณีคัดค้านว่ากรรมการในคณะกรรมการ ที่มีอำนาจพิจารณาทางปกครองคณะใดมีลักษณะดังกล่าว ให้ประธานคณะกรรมการเรียกประชุมคณะกรรมการ เพื่อพิจารณาเหตุคัดค้านนั้น ในการประชุมดังกล่าว กรรมการผู้ถูกคัดค้านเมื่อได้ชี้แจงข้อเท็จจริงและตอบข้อซักถามแล้ว ต้องออกจากที่ประชุม

ถ้าคณะกรรมการที่มีอำนาจพิจารณาทางปกครองคณะใดมีผู้ถูกคัดค้าน ในระหว่างที่กรรมการ ผู้ถูกคัดค้านต้องออกจากที่ประชุม ให้ถือว่าคณะกรรมการคณะนั้นประกอบด้วยกรรมการทุกคนที่ไม่ถูกคัดค้าน

ฯลฯ

ฯลฯ

มาตรา ๒๕ ผู้อำนวยการต้องเป็นผู้สามารถทำงานให้แก่สำนักงานได้เต็มเวลา และต้องเป็น ผู้ซึ่งมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้าม ดังต่อไปนี้

(๑) มีสัญชาติไทย

(๒) มีอายุไม่ต่ำกว่ายี่สิบห้าปีบริบูรณ์และไม่เกินหกสิบห้าปีบริบูรณ์

(๓) เป็นผู้ทรงคุณวุฒิซึ่งมีความรู้ ความสามารถ และประสบการณ์เหมาะสมกับกิจการ ของสำนักงานตามที่กำหนดไว้ในวัตถุประสงค์และอำนาจหน้าที่ตามมาตรา ๗ และมาตรา ๘

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

จึงไม่อาจพิจารณาให้ความเห็นทางกฎหมายในประเด็นนี้ได้ ทั้งนี้ ตามนัยข้อ ๙ (๑)^{๑๑} แห่งระเบียบคณะกรรมการกฤษฎีกา ว่าด้วยการรับปรึกษาให้ความเห็นทางกฎหมายของกรรมการกฤษฎีกา พ.ศ. ๒๕๒๒

ประเด็นที่สี่ ซึ่งเป็นข้อหารือเกี่ยวกับหนังสือราชการตามระเบียบสำนักนายกรัฐมนตรี ว่าด้วยงานสารบรรณ พ.ศ. ๒๕๒๒ เห็นว่า ข้อ ๘^{๑๒} แห่งระเบียบดังกล่าว กำหนดให้ปลัดสำนักนายกรัฐมนตรีเป็นผู้รักษาการตามระเบียบนี้ และให้มีอำนาจตีความและวินิจฉัยปัญหาเกี่ยวกับการปฏิบัติตามระเบียบนี้ และโดยที่ข้อ ๔^{๑๓} แห่งระเบียบคณะกรรมการกฤษฎีกา ว่าด้วยการรับปรึกษาให้ความเห็นทางกฎหมายของกรรมการกฤษฎีกา พ.ศ. ๒๕๒๒ ได้กำหนดว่า เรื่องที่กรรมการกฤษฎีกาจะพิจารณาให้ความเห็นทางกฎหมาย จะต้องเป็นเรื่องที่มีการปรึกษาหารือระหว่างส่วนราชการที่มีหน้าที่รับผิดชอบหรือรักษาการตามกฎหมายแล้ว แต่ข้อหารือในประเด็นนี้ที่ว่าบันทึกข้อความ เป็นหนังสือราชการหรือไม่นั้น สำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติฯ ยังมิได้หารือปัญหาดังกล่าวไปยังปลัดสำนักนายกรัฐมนตรีซึ่งมีอำนาจหน้าที่ในการตีความวินิจฉัยปัญหาโดยตรง ดังนั้น เพื่อให้การปฏิบัติราชการเป็นไปตามขั้นตอนของการบริหารราชการแผ่นดิน สำนักงานส่งเสริมอุตสาหกรรมซอฟต์แวร์แห่งชาติฯ ควรเสนอปัญหาดังกล่าวให้ปลัดสำนักนายกรัฐมนตรีพิจารณาเสียก่อน จึงยังไม่จำเป็นต้องรับพิจารณาในประเด็นนี้

(นายดิศทัต โตตระกูลเกียรติ)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

มีนาคม ๒๕๕๙

^{๑๑}ข้อ ๙ กรรมการกฤษฎีกาจะไม่พิจารณาให้ความเห็นทางกฎหมายในเรื่องดังต่อไปนี้

(๑) เรื่องที่มีการฟ้องร้องเป็นคดีอยู่ในศาล

ฯลฯ

ฯลฯ

^{๑๒}ข้อ ๘ ให้ปลัดสำนักนายกรัฐมนตรีรักษาการตามระเบียบนี้ และให้มีอำนาจตีความและวินิจฉัยปัญหาเกี่ยวกับการปฏิบัติตามระเบียบนี้ รวมทั้งการแก้ไขเพิ่มเติมภาคผนวกและจัดทำคำอธิบายกับให้มีหน้าที่ดำเนินการฝึกอบรมเกี่ยวกับงานสารบรรณ

การตีความ การวินิจฉัยปัญหา และการแก้ไขเพิ่มเติมภาคผนวก และคำอธิบายตามวรรคหนึ่ง ปลัดสำนักนายกรัฐมนตรีจะขอความเห็นจากคณะกรรมการพิจารณาปรับปรุงและพัฒนาระเบียบสำนักนายกรัฐมนตรีเพื่อประกอบการพิจารณาก็ได้

^{๑๓}ข้อ ๔ เพื่อให้การปฏิบัติราชการเป็นไปตามขั้นตอนของการบริหารราชการแผ่นดิน เรื่องที่กรรมการกฤษฎีกาจะพิจารณาให้ความเห็นทางกฎหมาย จะต้องเป็นเรื่องที่ได้มีการปรึกษาหารือระหว่างส่วนราชการที่มีหน้าที่รับผิดชอบหรือรักษาการตามกฎหมายแล้ว เว้นแต่จะเป็นกรณีเร่งด่วนหรือมีความจำเป็นอย่างอื่นตามที่คณะรัฐมนตรี หรือนายกรัฐมนตรีจะได้มีมติหรือคำสั่ง