

การวินิจฉัยของคณะกรรมการนโยบายการร่วมลงทุนระหว่างรัฐและเอกชน
ในกรณีที่มีปัญหาเกี่ยวกับการปฏิบัติตามพระราชบัญญัติการร่วมลงทุนระหว่างรัฐและเอกชน พ.ศ. ๒๕๖๒
ตามมาตรา ๒๐ (๙) กรณีเกี่ยวกับแนวทางการดำเนินงานของบริษัท การบินไทย จำกัด (มหาชน)
ตามพระราชบัญญัติการร่วมลงทุนระหว่างรัฐและเอกชน พ.ศ. ๒๕๖๒ ของบริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน)
ในการประชุมครั้งที่ ๓/๒๕๖๓ เมื่อวันที่ ๓๐ ตุลาคม ๒๕๖๓

ข้อหารือของบริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน)

บริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) (ทอท.) ได้มีหนังสือหารือมายังสำนักงานคณะกรรมการนโยบายรัฐวิสาหกิจ (สคร.) แจ้งว่า ทอท. เป็นคู่สัญญากับบริษัท การบินไทย จำกัด (มหาชน) (บกท.) ซึ่งดำเนินกิจกรรมที่เข้าข่ายกิจการตามมาตรา ๗ แห่ง พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ ณ ท่าอากาศยานในความรับผิดชอบของ ทอท. หลายสัญญา เนื่องจากที่ผ่านมา บกท. เป็นหน่วยงานรัฐวิสาหกิจ การดำเนินการดังกล่าวจึงไม่อยู่ภายใต้ พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ แต่ปัจจุบันปรากฏตามข้อเท็จจริงว่า บกท. สิ้นสภาพการเป็นรัฐวิสาหกิจตามกฎหมายที่เกี่ยวข้องแล้ว ดังนั้น เพื่อให้ ทอท. มีแนวทางการดำเนินงานที่ชัดเจนและถูกต้องตามกฎหมายที่เกี่ยวข้อง จึงขอหารือว่า การดำเนินงานของ บกท. ในกิจกรรมที่เป็นคู่สัญญากับ ทอท. เข้าข่ายต้องดำเนินงานตาม พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ เช่นเดียวกับเอกชนรายอื่นหรือไม่ และหากเข้าข่าย ทอท. จะมีแนวทางในการดำเนินการต่อจากนี้อย่างไร

มติคณะกรรมการนโยบายการร่วมลงทุนระหว่างรัฐและเอกชน

คณะกรรมการนโยบายการร่วมลงทุนระหว่างรัฐและเอกชนได้มีการพิจารณาวินิจฉัยกรณีเกี่ยวกับแนวทางการดำเนินงานของ บกท. ตาม พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ ของ ทอท. โดยมีความเห็น ดังนี้

๑. เมื่อพิจารณาสถานะของ บกท. ในปัจจุบัน ซึ่งมีสัดส่วนการถือหุ้นของหน่วยงานของรัฐตามบทนิยามแห่ง พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ ประกอบด้วยกระทรวงการคลังและธนาคารออมสินรวมกันอยู่ที่ร้อยละ ๕๙.๙๙ (สี่สิบเก้าจุดเก้าเก้า) และโดยที่กองทุนรวมวายุภักษ์ หนึ่ง โดย บลจ. เอ็มเอฟซี จำกัด (มหาชน) และกองทุนรวมวายุภักษ์ หนึ่ง โดย บลจ. กรุงไทย จำกัด (มหาชน) ซึ่งมีสัดส่วนการถือหุ้นอยู่ร้อยละ ๘.๕๔ ต่อราย เป็นกองทุนที่จัดตั้งขึ้นตามกฎหมายว่าด้วยหลักทรัพย์และตลาดหลักทรัพย์ที่เกี่ยวข้อง กองทุนรวม แม้จะมีสถานะเป็นนิติบุคคล แต่ก็มิได้มีลักษณะเป็นส่วนราชการ รัฐวิสาหกิจ องค์กรปกครองส่วนท้องถิ่น หรือหน่วยงานอื่นของรัฐอันจะเข้าข่ายเป็นหน่วยงานของรัฐตามบทนิยามแห่ง พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ ดังนั้น บกท. จึงไม่เป็นบริษัทซึ่งหน่วยงานของรัฐมีทุนรวมอยู่ด้วยเกินกว่าร้อยละ ๕๐ (ห้าสิบ) จึงไม่เข้าข่ายเป็นรัฐวิสาหกิจหรือหน่วยงานของรัฐตาม พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ สถานะของ บกท. ในปัจจุบันจึงเข้าข่ายเป็นเอกชนตามพระราชบัญญัตินี้ดังกล่าว

๒. ในประเด็นที่เกี่ยวข้องกับการดำเนินการตาม พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ เห็นว่า สัญญาระหว่าง ทอท. กับ บกท. เป็นสัญญาที่ได้จัดทำขึ้นในขณะที่ ทอท. และ บกท. มีสถานะเป็นรัฐวิสาหกิจ จึงไม่เป็นการร่วมลงทุนระหว่างรัฐและเอกชน และไม่เข้าข่ายต้องดำเนินการตามกฎหมายว่าด้วยการร่วมลงทุนระหว่างรัฐและเอกชนที่ใช้บังคับอยู่ในขณะนั้น อย่างไรก็ตาม บกท. สิ้นสภาพการเป็นรัฐวิสาหกิจตามกฎหมายที่เกี่ยวข้อง ซึ่งรวมถึง พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ ตั้งแต่วันที่ ๒๒ พฤษภาคม ๒๕๖๓ แล้ว และ บกท. ได้ยื่นคำร้องขอให้ฟื้นฟูกิจการต่อศาลล้มละลายกลางเมื่อวันที่ ๒๖ พฤษภาคม ๒๕๖๓ ดังนั้น เห็นควรให้ ทอท. รวบรวมสัญญาที่มีอยู่กับ บกท. ให้ครบถ้วน เพื่อประกอบการพิจารณาของ ทอท. ว่า สัญญาใดเข้าข่ายต้องดำเนินการตาม พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ และดำเนินการให้เป็นไปตามกฎหมาย กฎ และระเบียบที่เกี่ยวข้องต่อไป โดยกรณีสัญญาระหว่าง ทอท. กับ บกท. ที่เข้าข่ายต้องดำเนินการตาม พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ ย่อมต้องดำเนินการตาม พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ และกฎหมายลำดับรอง นับแต่วันที่ บกท. ได้สิ้นสภาพการเป็นรัฐวิสาหกิจเป็นต้นไปโดยอนุโลมให้แต่งตั้งคณะกรรมการกำกับดูแลตาม พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ ตามนัยความเห็นทางกฎหมายของคณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่องเสร็จที่ ๑๒๙๙/๒๕๕๕ และเรื่องเสร็จที่ ๘๕/๒๕๕๔ ซึ่ง ทอท. ต้องดำเนินการตาม พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ และกฎหมายลำดับรอง นับแต่วันที่ บกท. ได้สิ้นสภาพการเป็นรัฐวิสาหกิจเป็นต้นไป โดยกรณีสัญญาที่ยังมีผลอยู่ เห็นควรให้ ทอท. ซึ่งเป็นหน่วยงานเจ้าของโครงการปฏิบัติตามขั้นตอนต่างๆ ที่ พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ ได้กำหนดไว้ตั้งแต่หมวด ๔ การจัดทำและดำเนินโครงการ ส่วนที่ ๓ การกำกับดูแลสัญญาร่วมลงทุน หรือขั้นตอนที่ประกาศคณะกรรมการนโยบายฯ ตามมาตรา ๙ ได้กำหนดไว้ตั้งแต่หมวด ๔ การจัดทำและดำเนินโครงการ ส่วนที่ ๓ การกำกับดูแลสัญญาร่วมลงทุนที่มีมูลค่าต่ำกว่าที่กำหนด เป็นต้นไป โดยเสนอรัฐมนตรีว่าการกระทรวงเจ้าสังกัดแต่งตั้งคณะกรรมการกำกับดูแลเพื่อทำหน้าที่กำกับดูแลและติดตามโครงการร่วมลงทุนให้มีการดำเนินการตามที่กำหนดในสัญญาร่วมลงทุน รวมถึงหน้าที่อื่นที่กำหนดใน พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ ต่อไป