

การวินิจฉัยของคณะกรรมการนโยบายการร่วมลงทุนระหว่างรัฐและเอกชน
ในกรณีที่มีปัญหาเกี่ยวกับการปฏิบัติตามพระราชบัญญัติการร่วมลงทุนระหว่างรัฐและเอกชน พ.ศ. ๒๕๖๒
ตามมาตรา ๒๐ (๙) กรณีโครงการร่วมลงทุนของสถาบันเทคโนโลยีป้องกันประเทศ
ในการประชุมครั้งที่ ๓/๒๕๖๕ เมื่อวันที่ ๑๘ เมษายน ๒๕๖๕

ข้อหารือของสถาบันเทคโนโลยีป้องกันประเทศ

สถาบันเทคโนโลยีป้องกันประเทศ (สทป.) ได้มีหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ สทป ๕๘๐๐/๑๘๗๕ ลงวันที่ ๗ ธันวาคม ๒๕๖๔ เรื่อง โครงการร่วมลงทุนในกิจการเกี่ยวกับโครงสร้างพื้นฐานและบริการสาธารณะ ตามมาตรา ๗ แห่ง พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ โดยมีข้อหารือว่า สทป. ได้ดำเนินการและขออนุมัติ ตามขั้นตอนของระเบียบหรือข้อบังคับที่เกี่ยวข้องของ สทป. โดยร่วมกับภาคเอกชนจัดทำร่างสัญญาร่วมทุน กิจการร่วม (Consortium) เพื่อประกอบกิจการการให้บริการฝึกอบรมนักบินระบบอากาศยานไร้คนขับ (ร่างสัญญา) โดย สทป. ได้จัดส่งร่างสัญญา ให้สำนักงานอัยการสูงสุด (อส.) ตรวจสอบพิจารณาตามระเบียบ คณะกรรมการนโยบายเทคโนโลยีป้องกันประเทศว่าด้วยหลักเกณฑ์และวิธีการจัดตั้งองค์กรนิติบุคคล และการเข้าร่วมทุน ถือหุ้น หรือเป็นหุ้นส่วนของสถาบันเทคโนโลยีป้องกันประเทศ พ.ศ. ๒๕๖๓ อย่างไรก็ตาม อส. ได้ตรวจสอบพิจารณาร่างสัญญา โดยให้ความเห็นสรุปได้ว่า การประกอบกิจการการให้บริการฝึกอบรมนักบิน ระบบอากาศยานไร้คนขับในลักษณะกิจการร่วมทุนนี้เข้าข่าย “โครงการร่วมทุน” ตามนิยามที่กำหนดไว้ใน มาตรา ๔ แห่ง พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ และเนื่องด้วย พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ ไม่ได้กำหนดนิยามที่ชัดเจนของคำว่า “การศึกษา” ไว้ แต่เมื่อพิจารณาโดยเทียบเคียงกับนิยามของคำว่า “การศึกษา” แห่งพระราชบัญญัติการศึกษาแห่งชาติ พ.ศ. ๒๕๔๒ และที่แก้ไขเพิ่มเติม (พ.ร.บ. การศึกษาฯ) จึงเห็นว่าโครงการนี้อาจเข้าข่ายเป็นกิจการการศึกษาซึ่งเป็นกิจการเกี่ยวกับโครงสร้างพื้นฐานและบริการสาธารณะ ตามที่กำหนดไว้ในมาตรา ๗ (๙) แห่ง พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ จึงขอให้ สทป. ทาหรือเกี่ยวกับการดำเนินการนี้ไปยังคณะกรรมการนโยบายฯ ว่า โครงการนี้เข้าข่ายต้องปฏิบัติตาม พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ ประกาศและ/หรือระเบียบที่เกี่ยวข้องกับกฎหมายดังกล่าวหรือไม่ อย่างไร

มติคณะกรรมการนโยบายการร่วมลงทุนระหว่างรัฐและเอกชน

คณะกรรมการนโยบายการร่วมลงทุนระหว่างรัฐและเอกชน ได้มีการพิจารณาวินิจฉัย กรณีโครงการร่วมลงทุนของ สทป. โดยมีความเห็นดังนี้

๑. โครงการที่เข้าข่ายจะต้องดำเนินการตาม พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ ต้องเป็นโครงการลงทุนของรัฐในกิจการที่หน่วยงานของรัฐหน่วยงานใดหน่วยงานหนึ่งหรือหลายหน่วยงานรวมกัน มีหน้าที่และอำนาจต้องทำตามกฎหมายหรือกฎ หรือที่มีหน้าที่และอำนาจต้องทำตามวัตถุประสงค์ในการจัดตั้ง

/ตามนิยาม ...

ตามนิยามคำว่า “โครงการ” และต้องมีการร่วมลงทุนกับเอกชนไม่ว่าโดยวิธีใด หรือมอบให้เอกชนลงทุน แต่ฝ่ายเดียว โดยวิธีการอนุญาต หรือให้สัมปทาน หรือให้สิทธิไม่ว่าในลักษณะใด ตามนิยามคำว่า “ร่วมลงทุน” โดยต้องเป็นโครงการร่วมลงทุนในกิจการเกี่ยวกับโครงสร้างพื้นฐานและบริการสาธารณะ รวมถึงกิจการเกี่ยวเนื่องที่จำเป็นเพื่อให้บรรลุวัตถุประสงค์ของการดำเนินกิจการดังกล่าวด้วยตามที่กำหนดไว้ในมาตรา ๗ แห่ง พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒

๒. จากข้อเท็จจริงตามข้อหาหรือข้อ สทป. ปรากฏว่า การดำเนินการโครงการฯ มีลักษณะเป็นการจัดตั้งกิจการร่วมค้าระหว่าง สทป. และบริษัทฯ เพื่อประกอบกิจการฝึกอบรม และเผยแพร่ความรู้ทางวิชาการเกี่ยวกับระบบอากาศยานไร้คนขับให้แก่บุคคลที่สนใจเป็นการทั่วไปตามมาตรฐานที่ได้รับการรับรองจาก กพท. โดยมีการเก็บค่าธรรมเนียมในการเข้ารับการฝึกอบรมเป็นค่าตอบแทน ซึ่งการประกอบกิจการดังกล่าวเป็นกิจการที่มีผู้ประกอบการเอกชนรายอื่นสามารถดำเนินการได้เป็นการทั่วไป เช่น Drone Academy Thailand Drone Technology Training Center (Dronettc) วิทยาลัยเทคโนโลยีสยาม (สยามเทค) และบริษัท Sky ๑๑ เป็นต้น กรณีจึงไม่ใช่กิจการที่ สทป. ในฐานะหน่วยงานของรัฐมีหน้าที่และอำนาจต้องทำตามกฎหมาย ตามบทนิยามคำว่า “โครงการ” ตามมาตรา ๔ แห่ง พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒ ดังนั้น โครงการฯ จึงไม่เข้าข่ายอยู่ภายใต้บังคับตาม พ.ร.บ. การร่วมลงทุนฯ ปี ๒๕๖๒