



ที่ นร ๑๒๐๖/๑๐๕

สำนักงาน ก.พ.ร.

ถนนพิษณุโลก กทม. ๑๐๓๐๐

๒๒

ตุลาคม ๒๕๕๗

เรื่อง ตอบข้อหารือ

เรียน ผู้อำนวยการสถาบันอนุญาโตตุลาการ

อ้างถึง หนังสือสถาบันอนุญาโตตุลาการ ที่ ยธ ๐๙๐๑.๑/๔๗๒ ลงวันที่ ๑ ตุลาคม ๒๕๕๗

ตามหนังสือที่อ้างถึง สถาบันอนุญาโตตุลาการแจ้งว่า สถาบันอนุญาโตตุลาการได้จัดตั้งขึ้นตามพระราชบัญญัติสถาบันอนุญาโตตุลาการ พ.ศ. ๒๕๕๐ และต่อมาคณะรัฐมนตรีมีมติแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิสถาบันอนุญาโตตุลาการเมื่อวันที่ ๒ ตุลาคม ๒๕๕๕ ทำให้สถาบันฯ มีคณะกรรมการสถาบันอนุญาโตตุลาการครบองค์ประกอบและสามารถดำเนินกิจการตามอำนาจหน้าที่ที่พระราชบัญญัติสถาบันอนุญาโตตุลาการ พ.ศ. ๒๕๕๐ กำหนด ซึ่งในระยะเริ่มต้นสถาบันฯ มีความจำเป็นที่จะต้องสรรหาบุคลากรที่มีความรู้ความสามารถทั้งภาครัฐและเอกชนเพื่อบรรจุเป็นพนักงานของสถาบันฯ สถาบันฯ จึงได้มีหนังสือขอหารือไปยังสำนักงาน ก.พ.ร. รวมจำนวน ๓ ประเด็น ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

สำนักงาน ก.พ.ร. พิจารณาข้อหารือดังกล่าวแล้ว มีความเห็นในเบื้องต้น ดังนี้

๑. สถาบันอนุญาโตตุลาการได้จัดตั้งขึ้นตามพระราชบัญญัติสถาบันอนุญาโตตุลาการ พ.ศ. ๒๕๕๐ ต่อมาคณะรัฐมนตรีมีมติเมื่อวันที่ ๒ ตุลาคม ๒๕๕๕ ทำให้คณะกรรมการสถาบันอนุญาโตตุลาการครบองค์ประกอบและสามารถดำเนินการตามเจตนารมณ์ของกฎหมายได้ ทั้งนี้ ถือได้หรือไม่ว่าสถาบันฯ ได้เริ่มดำเนินกิจการเมื่อวันที่ ๒ ตุลาคม ๒๕๕๕ และ จะถือได้ว่าสถาบันฯ เป็นหน่วยงานที่จัดตั้งขึ้นใหม่เป็นเวลาไม่เกิน ๕ ปี ที่ส่วนราชการสามารถสั่งให้ข้าราชการพลเรือนสามัญออกจากราชการเพื่อรับบำเหน็จ บำนาญ เหตุทดแทนตามความในข้อ ๒ ของกฎ ก.พ. ว่าด้วยการสั่งให้ข้าราชการพลเรือนสามัญออกจากราชการกรณีสมัครไปปฏิบัติงานใดๆ ตามความประสงค์ของทางราชการ พ.ศ. ๒๕๕๓ ได้หรือไม่

สำนักงาน ก.พ.ร. พิจารณาแล้วเห็นว่า โดยที่ มาตรา ๒ แห่งพระราชบัญญัติสถาบันอนุญาโตตุลาการ พ.ศ. ๒๕๕๐ กำหนดให้ พระราชบัญญัตินี้มีผลใช้บังคับตั้งแต่วันถัดจากวันประกาศในราชกิจจานุเบกษา และโดยที่ราชกิจจานุเบกษาได้มีการประกาศพระราชบัญญัติฉบับดังกล่าวเมื่อวันที่ ๑๖ กรกฎาคม ๒๕๕๐ สถาบันอนุญาโตตุลาการจึงเป็นหน่วยงานที่จัดตั้งขึ้นตามพระราชบัญญัติสถาบันฯ นับตั้งแต่วันที่ ๑๗ กรกฎาคม ๒๕๕๐ เป็นต้นไป สำหรับการที่พระราชบัญญัตินี้ได้กำหนดให้มีคณะกรรมการสถาบันอนุญาโตตุลาการขึ้น โดยมีอำนาจหน้าที่ตามที่มาตรา ๑๘ และมาตรา ๑๙ แห่งพระราชบัญญัติฉบับเดียวกันกำหนด เช่น การกำหนดนโยบายการบริหารงานของสถาบันฯ การออกข้อบังคับหรือระเบียบเกี่ยวกับการควบคุมดูแลการดำเนินงานของสถาบันฯ นั้นก็เป็นการกำหนดให้คณะกรรมการฯ มีหน้าที่ในการกำกับดูแลการบริหารและการดำเนินงานของสถาบันฯ อีกชั้นหนึ่งนอกเหนือจากการบริหารงานของผู้อำนวยการสถาบันฯ เท่านั้น ดังนั้น เมื่อคณะรัฐมนตรีมีมติแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิสถาบันอนุญาโตตุลาการเมื่อวันที่ ๒ ตุลาคม ๒๕๕๕ สถาบันฯ จึงมีองค์ประกอบในการบริหารงานครบถ้วนและสามารถดำเนินกิจการตามอำนาจหน้าที่ที่พระราชบัญญัติสถาบันอนุญาโตตุลาการ พ.ศ. ๒๕๕๐ กำหนดต่อไปได้เท่านั้น แต่มิได้ทำให้

ความเป็น...

ความเป็นนิติบุคคลของสถาบันฯ เริ่มขึ้นในวันดังกล่าวแต่อย่างใด แต่สถาบันฯ ได้ถูกจัดตั้งเป็นนิติบุคคลตั้งแต่วันที่ ๑๗ กรกฎาคม ๒๕๕๐ แล้ว สถาบันฯ จึงเป็นหน่วยงานที่จัดตั้งขึ้นใหม่เป็นเวลาเกินกว่า ๕ ปีแล้ว ดังนั้น ด้วยเหตุผลดังกล่าวสถาบันฯ จึงไม่สามารถถือเอาวันที่ ๒ ตุลาคม ๒๕๕๕ ที่คณะรัฐมนตรีได้มีมติในเรื่องดังกล่าวเป็นวันเริ่มต้นจัดตั้งสถาบันฯ ได้

๒. กรณีสถาบันฯ ต้องการขอยืมตัวข้าราชการจากหน่วยงานต่างๆ มาปฏิบัติงานที่สถาบันอนุญาโตตุลาการ จะสามารถนำความตามมาตรา ๓๖ และ ๓๗ แห่งพระราชบัญญัติองค์การมหาชน พ.ศ. ๒๕๔๒ มาใช้บังคับได้หรือไม่

สำนักงาน ก.พ.ร. พิจารณาแล้วเห็นว่า โดยที่มาตรา ๓๖ วรรคหนึ่ง แห่งพระราชบัญญัติองค์การมหาชน พ.ศ. ๒๕๔๒ บัญญัติว่า “เพื่อประโยชน์ในการบริหารงานขององค์การมหาชน รัฐมนตรีผู้รักษาการตามพระราชกฤษฎีกาจัดตั้ง อาจขอให้เจ้าหน้าที่ของรัฐมาปฏิบัติงานเป็นเจ้าหน้าที่หรือลูกจ้างในองค์การมหาชนเป็นการชั่วคราวได้ ทั้งนี้ เมื่อได้รับอนุมัติจากผู้บังคับบัญชาหรือนายจ้างของผู้นั้น แล้วแต่กรณี” ประกอบกับมาตรา ๓ แห่งพระราชบัญญัติฉบับเดียวกันได้กำหนดนิยามคำว่า “องค์การมหาชน” หมายความว่า องค์การมหาชนที่จัดตั้งขึ้นโดยพระราชกฤษฎีกาที่ออกตามความในพระราชบัญญัตินี้ ซึ่งจากบทบัญญัติดังกล่าวจะเห็นได้ว่าการที่องค์การมหาชนที่จัดตั้งขึ้นโดยพระราชกฤษฎีกาที่ออกตามความของพระราชบัญญัติองค์การมหาชนฯ จะขอเจ้าหน้าที่ของรัฐมาปฏิบัติงานเป็นเจ้าหน้าที่หรือลูกจ้างในองค์การมหาชนได้นั้น รัฐมนตรีผู้รักษาการตามพระราชกฤษฎีกาจัดตั้งเท่านั้นเป็นผู้มีอำนาจในการดำเนินการ เมื่อกรณีนี้ปรากฏข้อเท็จจริงว่าสถาบันอนุญาโตตุลาการมิได้เป็นหน่วยงานที่จัดตั้งขึ้นตามพระราชกฤษฎีกาที่ออกตามความในพระราชบัญญัติองค์การมหาชนฯ แต่สถาบันฯ เป็นหน่วยงานที่จัดตั้งขึ้นตามพระราชบัญญัติสถาบันอนุญาโตตุลาการ พ.ศ. ๒๕๕๐ ดังนั้น สถาบันฯ จึงมีอำนาจนำเอาความในมาตรา ๓๖ และมาตรา ๓๗ แห่งพระราชบัญญัติองค์การมหาชนฯ มาใช้เพื่อขอเจ้าหน้าที่ของรัฐมาปฏิบัติงานเป็นเจ้าหน้าที่หรือลูกจ้างในสถาบันฯ ได้แต่อย่างใด

๓. กรณีสถาบันฯ ขอให้ข้าราชการที่ได้รับทุน ก.พ. ตามความต้องการของกระทรวงหรือสำนักงานต่างๆ สามารถขอมาชดใช้ทุนต่อที่สถาบันฯ ได้หรือไม่

สำนักงาน ก.พ.ร. พิจารณาแล้วขอเรียนว่า โดยที่ข้อ ๘ (๘) แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการพลเรือน พ.ศ. ๒๕๕๑ กำหนดว่า ข้อหาหรือดังกล่าวเป็นเรื่องที่เกี่ยวข้องกับ การขอให้ข้าราชการที่ได้รับทุน ก.พ. มาชดใช้ทุนที่สถาบันฯ จึงเป็นเรื่องที่อยู่ในอำนาจหน้าที่ของคณะกรรมการข้าราชการพลเรือนที่จะพิจารณาได้ ดังนั้น สถาบันฯ จึงควรหารือประเด็นดังกล่าวไปยังสำนักงาน ก.พ. เพื่อเสนอเรื่องให้ ก.พ. พิจารณาต่อไป

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณา

ขอแสดงความนับถือ



(นายพงษ์อาจ ตริกิจวัฒนากุล)

รองเลขาธิการ ก.พ.ร.

รักษาราชการแทนเลขาธิการ ก.พ.ร.

กองกฎหมายและระเบียบราชการ

โทร. ๐ ๒๓๕๖ ๙๙๙๙ ต่อ ๘๘๘๑

โทรสาร ๐ ๒๒๘๑ ๘๒๓๐