

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

เรื่อง คุณสมบัติและลักษณะต้องห้ามของผู้บริหารรัฐวิสาหกิจตามพระราชบัญญัติคุณสมบัติ
มาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๘ (กรณีการสรรหา
ผู้บริหารสูงสุดของบริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน))

บริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) ได้มีหนังสือที่ กสท กบ. (นต.)/
๓๗๙ ลงวันที่ ๔ พฤศจิกายน ๒๕๕๗ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ความว่า บริษัท กสท
โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) มีข้อหารือเกี่ยวกับคุณสมบัติและลักษณะต้องห้ามของกรรมการ
ผู้จัดการใหญ่ (Chief Executive Officer หรือ CEO) ของบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ซึ่งมี
ข้อเท็จจริงสรุปได้ ดังนี้

๑. บริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ได้มีคำสั่งแต่งตั้งคณะกรรมการสรรหาผู้ดำรง
ตำแหน่งกรรมการผู้จัดการใหญ่ โดยบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ได้ออกประกาศบริษัท กสท
โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) เรื่อง การรับสมัครบุคคลเพื่อรับการคัดเลือกเข้าดำรงตำแหน่ง
กรรมการผู้จัดการใหญ่บริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) ลงวันที่ ๑ ธันวาคม ๒๕๕๖
เพื่อรับสมัครบุคคลเข้ารับการคัดเลือกระหว่างวันที่ ๑๑-๑๙ ธันวาคม ๒๕๕๖ ซึ่งตามประกาศได้
กำหนดคุณสมบัติทั่วไปของผู้สมัคร (ข้อ ๑) โดยเฉพาะข้อ ๑.๑๑ ได้กำหนดว่า “ไม่เป็นหรือ
ภายในระยะเวลาสามปีก่อนวันที่ได้รับแต่งตั้ง ไม่เคยเป็นกรรมการหรือผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจใน
การจัดการ หรือมีส่วนได้เสียในนิติบุคคล ซึ่งเป็นผู้รับสัมปทาน ผู้ร่วมทุน หรือมีประโยชน์ได้เสีย
เกี่ยวข้องกับการกิจการของบริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) เว้นแต่การเป็นประธาน
กรรมการ หรือกรรมการในนิติบุคคลดังกล่าวโดยการมอบหมายจากบริษัท กสท โทรคมนาคม
จำกัด (มหาชน)” และท้ายใบสมัครเข้ารับการคัดเลือกเพื่อดำรงตำแหน่งกรรมการผู้จัดการใหญ่
(CEO) ได้ให้ผู้สมัครรับรองคุณสมบัติว่า “ข้าพเจ้าขอรับรองว่า ข้อความที่แจ้งไว้ในแบบใบสมัคร
นี้ ถูกต้องและเป็นความจริงทุกประการ และข้าพเจ้าเป็นผู้มีคุณสมบัติครบถ้วนตามคุณสมบัติ
ทั่วไปและคุณสมบัติเฉพาะตำแหน่งกรรมการผู้จัดการใหญ่ (CEO) บริษัท กสท โทรคมนาคม
จำกัด (มหาชน) ตามที่แนบท้ายใบสมัครนี้ หากปรากฏภายหลังว่า ข้าพเจ้าขาดคุณสมบัติ หรือมี
คุณสมบัติไม่ครบถ้วน หรือไม่เป็นความจริงตามที่ได้รับรองไว้ ข้าพเจ้ายินดีสละสิทธิ์และไม่
เรียกร้องสิทธิใดๆ ในการคัดเลือกครั้งนี้” ซึ่งข้อความดังกล่าวถือได้ว่าเป็นส่วนหนึ่งของประกาศ
รับสมัคร และข้อสัญญานี้ย่อมเป็นสัญญาระหว่างนายวิฑิต สัจจพงษ์ กับคณะกรรมการสรรหา
และบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ

๒. ในการสมัครเข้ารับการคัดเลือกให้ดำรงตำแหน่งกรรมการผู้จัดการใหญ่
ดังกล่าว นายวิฑิต สัจจพงษ์ หนึ่งในจำนวนผู้สมัคร ได้กรอกรายละเอียดในใบสมัครตาม

ส่งพร้อมหนังสือ ที่ นร ๐๙๐๑/๐๕๕๔ ลงวันที่ ๖ พฤษภาคม ๒๕๕๘ ซึ่งสำนักงาน
คณะกรรมการกฤษฎีกามีถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

แบบฟอร์มโดยเฉพาะในประเด็นที่เกี่ยวข้องกับอาชีพปัจจุบัน (ข้อ ๘) ในข้อ ๘.๑ ไว้ว่า “ตำแหน่งประธานเจ้าหน้าที่บริหาร บริษัทเซฟเอ็กเซล จำกัด”

๓. ประธานคณะกรรมการสรรหาผู้ดำรงตำแหน่งกรรมการผู้จัดการใหญ่ บริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ได้มีหนังสือลับเฉพาะ ที่ กสท อก. (สบ)/๐๒๒ ลงวันที่ ๑๓ มกราคม ๒๕๕๗ ถึงประธานกรรมการบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ รายงานผลการสรรหาโดยเสนอชื่อผู้ได้คะแนนสูงสุด ๒ คน เรียงตามลำดับ คือ

ลำดับที่ ๑ นายภักพร เสถียรปภิรมกร

ลำดับที่ ๒ นายวิฑิต สัจจพงษ์

๔. ประธานกรรมการบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ได้มีหนังสือ ที่ กสท อก. (สบ)/๖๒๑ ลงวันที่ ๒๕ มิถุนายน ๒๕๕๗ ถึงปลัดกระทรวงการคลังแจ้งมติคณะกรรมการบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ที่เห็นชอบให้จ้างนายวิฑิต สัจจพงษ์ เป็นผู้บริหารตำแหน่งกรรมการผู้จัดการใหญ่ โดยกำหนดค่าตอบแทนคงที่เดือนละ ๓๕๐,๐๐๐ บาท (สามแสนห้าหมื่นบาทถ้วน) และเห็นชอบสัญญาจ้างบริหารตำแหน่งกรรมการผู้จัดการใหญ่ของบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ และเพื่อให้เป็นไปตามมาตรา ๘ จัตวา วรรคเจ็ด แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๕๓ จึงขอให้กระทรวงการคลังเห็นชอบในสัญญาจ้างบริหารและค่าตอบแทน

๕. กระทรวงการคลังได้มีหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ กค ๐๘๑๓/๑๒๕๙๐ ลงวันที่ ๑๓ กรกฎาคม ๒๕๕๗ ถึงประธานกรรมการบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ แจ้งว่า เห็นชอบในหลักการของร่างสัญญาจ้างบริหารฯ ที่ บริษัท กสท โทรคมนาคมฯ เสนอ ซึ่งมีสาระสำคัญตามมาตรา ๘ จัตวา วรรคหก แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจฯ โดยให้มีการแก้ไขเพิ่มเติมร่างสัญญาจ้างบริหารฯ และเห็นชอบให้กำหนดค่าตอบแทนคงที่ ค่าตอบแทนผันแปร และสิทธิประโยชน์อื่น ตามที่เสนอ

๖. ประธานกรรมการบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ได้มีหนังสือที่ กสท บบ.(สท)/๑๐๑ ลงวันที่ ๒๗ กรกฎาคม ๒๕๕๗ ถึงปลัดกระทรวงการคลัง แจ้งว่า ได้ดำเนินการแก้ไขเพิ่มเติมร่างสัญญาจ้างบริหารฯ และลงนามในสัญญาแก้ไขเพิ่มเติมตามความเห็นของกระทรวงการคลังแล้ว และขอให้กระทรวงการคลังในฐานะผู้ถือหุ้นแต่งตั้ง นายวิฑิตฯ เป็นกรรมการบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ตามข้อบังคับบริษัท ข้อ ๒๗ ด้วย

๗. กระทรวงการคลังได้มีหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ กค ๐๘๐๙/๑๔๓๗๓ ลงวันที่ ๑๐ สิงหาคม ๒๕๕๗ ถึงประธานกรรมการบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ อนุมัติการแต่งตั้งนายวิฑิตฯ เป็นกรรมการบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ตามประกาศกระทรวงการคลัง เรื่อง การแต่งตั้งกรรมการและการกำหนดค่าตอบแทนกรรมการของบริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๕๗ ทั้งนี้ การแต่งตั้ง นายวิฑิตฯ ดำรงตำแหน่งกรรมการผู้จัดการใหญ่ ขอให้พิจารณาคุณสมบัติให้เป็นไปตามพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๔ และที่แก้ไขเพิ่มเติมด้วย

๘. ในการประชุมครั้งที่ ๒๐/๒๕๕๗ วันที่ ๑๗ สิงหาคม ๒๕๕๗ คณะกรรมการบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ มีมติแต่งตั้งให้ นายวิฑิตฯ เป็นกรรมการผู้จัดการใหญ่ ทั้งนี้ ในเรื่อง

คุณสมบัติของนายวิฑิตา ที่ประชุมมีมติให้ยึดถือตามความเห็นของประธานกรรมการสรรหาผู้ดำรงตำแหน่งกรรมการผู้จัดการใหญ่ ตามหนังสือ ลับเฉพาะ ที่ กสท อก.(สบ)/๐๒๒ ลงวันที่ ๑๓ มกราคม ๒๕๕๗ ที่ได้ระบุว่า นายวิฑิตา เป็นผู้ที่มีคุณสมบัติครบถ้วน

๙. โดยที่ปรากฏข้อเท็จจริงในภายหลังการสรรหา และการคัดเลือกกรรมการผู้จัดการใหญ่ บริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ว่า เมื่อวันที่ ๓ ธันวาคม ๒๕๕๖ ซึ่งเป็นวันก่อนวันที่ นายวิฑิตา ได้ยื่นใบสมัครและก่อนที่จะได้รับการคัดเลือกให้ดำรงตำแหน่งกรรมการผู้จัดการใหญ่ บริษัท กสท โทรคมนาคมฯ นั้น บริษัทเซฟเอ็กเซล จำกัด ซึ่งนายวิฑิตา เคยดำรงตำแหน่งกรรมการผู้จัดการมาก่อน ได้เข้าเป็นคู่สัญญาดำเนินการทดสอบบริการ Voice Over Internet Protocol (VoIP) ขาเข้าประเทศไทยกับ บริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) ซึ่งตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๔ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๕) พ.ศ. ๒๕๕๓ ได้กำหนดคุณสมบัติและลักษณะต้องห้ามของผู้บริหารรัฐวิสาหกิจว่า ไม่เป็นหรือภายในระยะเวลาสามปีก่อนวันได้รับแต่งตั้งไม่เป็นกรรมการหรือผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจในการจัดการหรือมีส่วนได้เสียในนิติบุคคลซึ่งเป็นผู้รับสัมปทาน ผู้ร่วมทุน หรือมีประโยชน์ได้เสียเกี่ยวข้องกับกิจการของรัฐวิสาหกิจนั้น เว้นแต่การเป็นประธานกรรมการหรือกรรมการในนิติบุคคลดังกล่าว โดยการมอบหมายของรัฐวิสาหกิจนั้น

บริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) จึงขอหารือคณะกรรมการกฤษฎีกา ในประเด็นต่อไปนี้

๑. การที่นายวิฑิตา ดำรงตำแหน่งประธานเจ้าหน้าที่บริหารบริษัทเซฟเอ็กเซล จำกัด ซึ่งเป็นคู่สัญญาดำเนินการทดสอบบริการ Voice Over Internet Protocol (VoIP) ดังกล่าวนั้น จะถือว่า นายวิฑิตา เป็นผู้ที่มีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้ามของผู้บริหารรัฐวิสาหกิจตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๔ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๕) พ.ศ. ๒๕๕๓ หรือไม่

๒. หากนายวิฑิตา เป็นผู้ที่มีลักษณะต้องห้ามตาม ๑. จะมีผลทางกฎหมายต่อการดำเนินงานต่างๆ ที่นายวิฑิตา ได้กระทำไปให้แก่บริษัท กสท โทรคมนาคมฯ หรือไม่ และนายวิฑิตา ต้องคืนค่าตอบแทนหรือผลประโยชน์ต่างๆ ที่ได้รับจากบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ไปแล้วอย่างไร หรือไม่

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑๒) ได้พิจารณาข้อหารือข้างต้นโดยมีผู้แทนกระทรวงการคลัง (สำนักงานคณะกรรมการนโยบายรัฐวิสาหกิจ) ผู้แทนกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร (สำนักงานปลัดกระทรวง) และผู้แทนบริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) เป็นผู้ชี้แจงข้อเท็จจริง แล้วมีความเห็นดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง เห็นว่า มาตรา ๘ ตริ^๑ แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๘ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๔๓ ได้กำหนดคุณสมบัติและลักษณะต้องห้ามของผู้บริหารรัฐวิสาหกิจไว้ชัดเจนว่า ผู้บริหารจะต้องมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้ามตามที่กฎหมายกำหนดไว้ นอกจากลักษณะต้องห้ามที่ได้กำหนดไว้แล้วสำหรับรัฐวิสาหกิจนั้น ๆ ประกอบกับมาตรา ๘ จัตวา^๒ แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าว

^๑ มาตรา ๘ ตริ ผู้บริหารนอกจากต้องมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้ามตามที่กำหนดไว้สำหรับรัฐวิสาหกิจนั้น ๆ แล้ว ยังต้องมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้าม ดังต่อไปนี้ด้วย

- (๑) มีสัญชาติไทย
- (๒) สามารถทำงานให้แก่รัฐวิสาหกิจนั้นได้เต็มเวลา
- (๓) ไม่เป็นบุคคลวิกลจริตหรือจิตฟั่นเฟือนไม่สมประกอบ
- (๔) ไม่เป็นหรือเคยเป็นบุคคลล้มละลาย
- (๕) ไม่เคยได้รับโทษจำคุกโดยคำพิพากษาถึงที่สุดให้จำคุก เว้นแต่เป็นโทษสำหรับความผิดที่ได้กระทำโดยประมาทหรือความผิดลหุโทษ
- (๖) ไม่เคยต้องคำพิพากษาหรือคำสั่งของศาลให้ทรัพย์สินตกเป็นของแผ่นดินเพราะรื้อรายผิดปกติหรือมีทรัพย์สินเพิ่มขึ้นผิดปกติ
- (๗) ไม่เป็นผู้บริหารหรือพนักงานของรัฐวิสาหกิจอื่น หรือกิจการอื่นที่แสวงหากำไร
- (๘) ไม่เป็นข้าราชการ พนักงาน หรือลูกจ้าง ซึ่งมีตำแหน่งหรือเงินเดือนประจำของราชการ ส่วนกลาง ราชการส่วนภูมิภาค ราชการส่วนท้องถิ่น หรือหน่วยงานอื่นของรัฐ
- (๙) ไม่เป็นข้าราชการการเมือง สมาชิกสภาผู้แทนราษฎร สมาชิกวุฒิสภา สมาชิกสภาท้องถิ่น หรือผู้บริหารท้องถิ่น
- (๑๐) ไม่เป็นข้าราชการหรือที่ปรึกษาพรรคการเมือง หรือเจ้าหน้าที่ในพรรคการเมือง
- (๑๑) ไม่เคยถูกไล่ออก ปลดออก หรือให้ออกจากหน่วยงานของรัฐ รัฐวิสาหกิจ หรือบริษัทมหาชนจำกัดเพราะทุจริตต่อหน้าที่
- (๑๒) ไม่เป็นหรือภายในระยะเวลาสามปีก่อนวันได้รับแต่งตั้ง ไม่เคยเป็นกรรมการหรือผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจในการจัดการ หรือมีส่วนได้เสียในนิติบุคคลซึ่งเป็นผู้รับสัมปทาน ผู้ร่วมทุน หรือมีประโยชน์ได้เสียเกี่ยวข้องกับกิจการของรัฐวิสาหกิจนั้น เว้นแต่การเป็นประธานกรรมการ หรือกรรมการในนิติบุคคลดังกล่าวโดยการมอบหมายของรัฐวิสาหกิจนั้น

^๒ มาตรา ๘ จัตวา ในการจ้างและแต่งตั้งผู้บริหารของรัฐวิสาหกิจแห่งใด ให้มีคณะกรรมการคณะหนึ่งซึ่งมีจำนวนห้าคน ประกอบด้วยปลัดกระทรวงการคลัง เลขาธิการสำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ ปลัดกระทรวงเจ้าสังกัดของรัฐวิสาหกิจนั้น ผู้แทนจากคณะกรรมการแรงงานรัฐวิสาหกิจสัมพันธ์หนึ่งคน และผู้แทนของคณะกรรมการของรัฐวิสาหกิจนั้นหนึ่งคน เพื่อทำหน้าที่คัดเลือกคณะกรรมการสรรหา

ให้มีคณะกรรมการสรรหาจำนวนห้าคน และต้องมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้ามตามมาตรา ๘ ตริ (๑) (๓) (๔) (๕) (๖) (๑๑) และ (๑๒)

ให้คณะกรรมการสรรหาทำหน้าที่สรรหาบุคคลที่มีความรู้ ความสามารถและประสบการณ์เหมาะสมที่จะเป็นผู้บริหารของรัฐวิสาหกิจ ซึ่งต้องมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้ามตามมาตรา ๘ ตริ (๑) (๓) (๔) (๕) (๖) (๙) (๑๐) (๑๑) และ (๑๒) นอกจากนี้ จะต้องไม่เป็นกรรมการรัฐวิสาหกิจแห่งนั้นและมีอายุไม่เกินหกสิบปีบริบูรณ์ในวันยื่นใบสมัคร เพื่อเสนอให้ผู้มีอำนาจพิจารณาแต่งตั้งทำสัญญาจ้างและแต่งตั้งเป็นผู้บริหารของรัฐวิสาหกิจนั้น ทั้งนี้ โดยอาจจะเสนอชื่อผู้มีความเหมาะสมมากกว่าหนึ่งชื่อก็ได้

ได้กำหนดวิธีการสรรหาผู้บริหารไว้ว่า จะต้องมีการคณะกรรมการคณะหนึ่งเพื่อทำหน้าที่คัดเลือก คณะกรรมการสรรหา และคณะกรรมการสรรหาที่มีหน้าที่สรรหาบุคคลที่มีความรู้ความสามารถ มี ประสบการณ์ที่เหมาะสมที่จะเป็นผู้บริหารรัฐวิสาหกิจนั้น ๆ นอกจากนั้นจะต้องเป็นบุคคลที่มี คุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้ามตามมาตรา ๘ ตี (๑) (๓) (๔) (๕) (๖) (๙) (๑๐) (๑๑) และ (๑๒) อีกด้วย

เมื่อปรากฏข้อเท็จจริงว่า ในกระบวนการสรรหาผู้บริหารบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ได้มีการประกาศรับสมัครบุคคลเข้ารับการคัดเลือกให้ดำรงตำแหน่งกรรมการ ผู้จัดการใหญ่บริษัท กสท โทรคมนาคมฯ เมื่อวันที่ ๑๑-๑๙ ธันวาคม ๒๕๕๖ ซึ่งในประกาศ ดังกล่าวได้กำหนดคุณสมบัติทั่วไปของผู้สมัครไว้ในข้อ ๑.๑ ว่า “ไม่เป็นหรือภายในระยะเวลาสาม ปีก่อนวันที่ได้รับแต่งตั้ง ไม่เคยเป็นกรรมการหรือผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจในการจัดการ หรือมีส่วนได้เสียในนิติบุคคลซึ่งเป็นผู้รับสัมปทาน ผู้ร่วมทุน หรือมีประโยชน์ได้เสียเกี่ยวข้องกับกิจการ ของบริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) เว้นแต่การเป็นประธานกรรมการหรือกรรมการ ในนิติบุคคลดังกล่าวโดยการมอบหมายจากบริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน)” ซึ่งเป็นการกำหนดที่ตรงกับมาตรา ๘ ตี (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับ กรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจฯ และในการเข้ารับการคัดเลือกดังกล่าว นายวิฑิตฯ ได้กรอกรายละเอียดในใบสมัครเข้ารับการคัดเลือกเพื่อดำรงตำแหน่งกรรมการผู้จัดการใหญ่ (CEO) ไว้ ชัดเจนว่า ในปัจจุบันได้ดำรงตำแหน่ง “ประธานเจ้าหน้าที่บริหารบริษัทเซฟเอ็กเซล จำกัด” ดังนั้น เมื่อบริษัทเซฟเอ็กเซลฯ ได้เข้าเป็นผู้สัญญาดำเนินการทดสอบบริการ Voice Over Internet Protocol (VoIP) ขาเข้าประเทศไทยกับบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ เมื่อวันที่ ๓ ธันวาคม ๒๕๕๖ ^๓ บริษัทเซฟเอ็กเซลฯ จึงมีประโยชน์ได้เสียเกี่ยวข้องกับกิจการโทรคมนาคมของบริษัท กสท

การจ้างผู้บริหารตามวรรคสาม ให้มีระยะเวลาคราวละไม่เกินสี่ปี เมื่อครบกำหนดเวลาตาม สัญญาจ้างแล้ว และผู้บริหารมีอายุไม่เกินหกสิบปีบริบูรณ์ ผู้บริหารสามารถเข้ารับการคัดเลือกเป็นผู้บริหารของ รัฐวิสาหกิจนั้นได้ แต่สัญญาจ้างจะกระทำได้อีกเพียงคราวเดียว

ในการทำสัญญาจ้างตามวรรคสามและวรรคสี่ ให้ประธานกรรมการรัฐวิสาหกิจหรือกรรมการ ที่ได้รับมอบหมายจากคณะกรรมการรัฐวิสาหกิจในกรณีที่ไม่มีประธานกรรมการรัฐวิสาหกิจ เป็นผู้ลงนามใน สัญญาจ้าง และให้การจ้างตามสัญญาดังกล่าวไม่อยู่ในบังคับแห่งกฎหมายว่าด้วยการคุ้มครองแรงงาน กฎหมาย ว่าด้วยแรงงานสัมพันธ์ กฎหมายว่าด้วยแรงงานรัฐวิสาหกิจสัมพันธ์ กฎหมายว่าด้วยประกันสังคม และกฎหมาย ว่าด้วยเงินทดแทน

สัญญาจ้างตามวรรคห้าอย่างน้อยต้องมีข้อกำหนดเกี่ยวกับการดำรงตำแหน่ง เงื่อนไขการ ทำงาน การพ้นจากตำแหน่ง เงื่อนไขการเลิกสัญญาจ้าง การประเมินผลการทำงาน และค่าจ้างหรือผลประโยชน์ อื่นของผู้บริหาร

การกำหนดค่าจ้างหรือผลประโยชน์อื่น รวมทั้งเงื่อนไขการจ้างผู้บริหารให้เป็นไปตามที่ คณะกรรมการของรัฐวิสาหกิจกำหนดโดยความเห็นชอบของกระทรวงการคลัง

^๓สัญญาดำเนินการทดสอบบริการ VoIP เป็นสัญญาที่ บริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) ได้ตกลงให้บริษัทเซฟเอ็กเซล จำกัด ลงทุนและจัดทาวงจรและอุปกรณ์ในระบบ เพื่อให้ บริษัท กสท โทรคมนาคม ฯ ใช้สำหรับทดสอบบริการ VoIP ขาเข้าประเทศไทยผ่านเครือข่ายที่ใช้โปรโตคอล TCP/IP ใน ลักษณะ Phone-to-Phone และบริษัท เซฟเอ็กเซลฯ ตกลงที่จัดให้มีการเชื่อมโยงเครือข่ายระหว่างประเทศใน ประเทศต้นทางเข้ากับเครือข่ายดังกล่าว (คู่สัญญาได้ตกลงยกเลิกสัญญาแล้วเมื่อวันที่ ๖ ตุลาคม ๒๕๕๗)

โทรคมนาคมฯ ซึ่งเป็นกิจการหลักของรัฐวิสาหกิจเป็นสำคัญ และเป็นการมีประโยชน์ได้เสียในทางตรงด้วยเนื่องจากบริษัทเซฟเอ็กเซลฯ เป็นคู่สัญญาและมีรายได้หลักจากสัญญาดังกล่าว ด้วยเหตุนี้ แม้นายวิฑิตฯ จะได้ลาออกจากบริษัทนั้นแล้วเมื่อวันที่ ๑๕ มิถุนายน ๒๕๕๗ แต่นับถึงวันที่ได้รับแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งกรรมการผู้จัดการใหญ่ บริษัท กสท โทรคมนาคมฯ เมื่อวันที่ ๑๗ สิงหาคม ๒๕๕๗^๔ แล้ว ยังไม่ถึง ๓ ปี นายวิฑิตฯ จึงเป็นกรรมการ ผู้บริหาร หรือผู้มีอำนาจในการจัดการในบริษัทเซฟเอ็กเซลฯ ที่เป็นนิติบุคคลซึ่งมีประโยชน์ได้เสียเกี่ยวข้องกับกิจการของบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ภายในระยะเวลาสามปีก่อนวันที่ได้รับแต่งตั้งอันเป็นลักษณะต้องห้ามตามมาตรา ๘ ตี (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๑๘ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๔๓

ประเด็นที่สอง เห็นว่า เมื่อการสื่อสารแห่งประเทศไทยได้แปลงสภาพเป็นบริษัทมหาชน โดยจัดตั้งเป็นบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ตามพระราชบัญญัติทุนรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๔๒ แล้ว การดำเนินกิจการของบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ จึงต้องเป็นไปตามมาตรา ๒๖^๕ แห่งพระราชบัญญัติทุนรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๔๒ ซึ่งกำหนดให้การดำเนินกิจการของบริษัทเป็นไปตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ หรือกฎหมายว่าด้วยบริษัทมหาชนจำกัด แล้วแต่กรณี เว้นแต่ที่มีบัญญัติแล้วในพระราชบัญญัติทุนรัฐวิสาหกิจฯ ดังนั้น แม้นายวิฑิตฯ จะขาดคุณสมบัติในการดำรงตำแหน่งกรรมการผู้จัดการใหญ่บริษัท กสท โทรคมนาคมฯ แต่เมื่อคณะกรรมการบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ได้มีมติเห็นชอบให้นายวิฑิตฯ เป็นผู้ได้รับการคัดเลือกให้ดำรงตำแหน่งกรรมการผู้จัดการใหญ่ โดยยึดถือตามความเห็นของประธานกรรมการสรรหาผู้ดำรงตำแหน่งกรรมการผู้จัดการใหญ่ บริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ที่ได้ระบุว่านายวิฑิตฯ เป็นผู้มีความเหมาะสมครบถ้วน โดยบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ได้มีคำสั่งแต่งตั้งนายวิฑิตฯ เป็นกรรมการผู้จัดการใหญ่ และกระทรวงการคลังในฐานะผู้ถือหุ้นได้อนุมัติการแต่งตั้งนายวิฑิตฯ เป็นกรรมการบริษัท กสท

^๔คำสั่งบริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) ที่ ๑๗/๒๕๕๗ เรื่อง แต่งตั้งกรรมการผู้จัดการใหญ่ ลงวันที่ ๑๗ สิงหาคม ๒๕๕๗

^๕มาตรา ๒๖ เมื่อคณะรัฐมนตรีอนุมัติให้เปลี่ยนทุนของรัฐวิสาหกิจใดเป็นหุ้นและจัดตั้งบริษัทแล้ว ให้นายทะเบียนหุ้นส่วนบริษัทตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ หรือนายทะเบียนตามกฎหมายว่าด้วยบริษัทมหาชนจำกัด แล้วแต่กรณี จดทะเบียนบริษัทนั้นตามรายละเอียดที่คณะรัฐมนตรีอนุมัติ

การจดทะเบียนตามวรรคหนึ่งให้ได้รับยกเว้นค่าธรรมเนียมใด ๆ อันเกี่ยวแก่การนั้น

ให้หุ้นของบริษัทที่จดทะเบียนตามวรรคหนึ่งเป็นหุ้นที่มีการชำระค่าหุ้นเต็มมูลค่าแล้ว และให้กระทรวงการคลังถือหุ้นดังกล่าวไว้ทั้งหมด

การจดทะเบียนตามวรรคหนึ่งมิให้นำบทบัญญัติตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ และกฎหมายว่าด้วยบริษัทมหาชนจำกัด ในส่วนที่เกี่ยวกับสภาพและการจัดตั้งบริษัทมาใช้บังคับ

เมื่อมีการจดทะเบียนตามวรรคหนึ่งแล้ว ให้การดำเนินกิจการของบริษัทเป็นไปตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์หรือกฎหมายว่าด้วยบริษัทมหาชนจำกัด แล้วแต่กรณี เว้นแต่ที่มีบัญญัติไว้แล้วในพระราชบัญญัตินี้ และให้รายการต่าง ๆ เกี่ยวกับบริษัทที่ได้จดทะเบียนไว้มีผลบังคับใช้ได้ต่อไป จนกว่าจะมีการแก้ไขเปลี่ยนแปลงเป็นอย่างอื่นตามกฎหมายว่าด้วยการนั้น

โทรคมนาคมฯ แล้ว ด้วยเหตุนี้ การที่นายวิฑิตฯ กระทำการใด ๆ ในฐานะของกรรมการผู้จัดการ บริษัท กสท โทรคมนาคม ฯ จึงมีผลผูกพัน บริษัท กสท โทรคมนาคมฯ ต่อบุคคลภายนอก เนื่องจากการกระทำให้ในนามบริษัทย่อมมีผลสมบูรณ์และผู้กพันบริษัทแม้จะปรากฏภายหลังว่ามีข้อบกพร่องเกี่ยวกับการแต่งตั้งหรือคุณสมบัติของนายวิฑิตฯ ก็ตาม ทั้งนี้ ตามนัยมาตรา ๘๕^๖ แห่งพระราชบัญญัติบริษัทมหาชนจำกัด พ.ศ. ๒๕๓๕

ส่วนคำตอบแทนหรือผลประโยชน์ต่าง ๆ ที่นายวิฑิตฯ ได้รับจากบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ นั้น แม้นายวิฑิตฯ จะมีลักษณะต้องห้ามเป็นกรรมการผู้จัดการใหญ่ตามมาตรา ๘ ตรี (๑๒) แห่งพระราชบัญญัติคุณสมบัติมาตรฐานสำหรับกรรมการและพนักงานรัฐวิสาหกิจฯ แต่การที่นายวิฑิตฯ ได้ปฏิบัติหน้าที่ดังกล่าวมาโดยตลอด ประกอบกับไม่มีข้อกำหนดในสัญญาจ้างบริหารตำแหน่งกรรมการผู้จัดการใหญ่ของบริษัท กสท โทรคมนาคมฯ และไม่มีบทบัญญัติของกฎหมายใดที่กำหนดให้บริษัท กสท โทรคมนาคมฯ เรียกคำตอบแทนหรือผลประโยชน์ที่นายวิฑิตฯ ได้รับไปแล้วคืนได้ ดังนั้น บริษัท กสท โทรคมนาคมฯ จึงไม่ต้องเรียกคำตอบแทนหรือผลประโยชน์ต่าง ๆ ดังกล่าวคืน

(ลงชื่อ) พรทิพย์ จਾਲะ

(คุณพรทิพย์ จาละ)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

พฤษภาคม ๒๕๕๘

^๖มาตรา ๘๕ บรรดากิจการของบริษัทที่คณะกรรมการ หรือกรรมการหรือบุคคลซึ่งได้รับมอบหมายจากคณะกรรมการได้กระทำให้ในนามของบริษัท ย่อมมีผลสมบูรณ์และผู้กพันบริษัทแม้จะปรากฏในภายหลังว่ามีข้อบกพร่องเกี่ยวกับการเลือกตั้ง แต่งตั้ง หรือคุณสมบัติของกรรมการ