

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา  
เรื่อง การดำเนินธุรกรรมของการไฟฟ้าฝ่ายผลิตแห่งประเทศไทย

การไฟฟ้าฝ่ายผลิตแห่งประเทศไทย (กฟผ.) ได้มีหนังสือ ที่ กฟผ. ๑๔๑๒๐๐/๑๗๒๙๐ ลงวันที่ ๙ พฤษภาคม ๒๕๔๙ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา สรุปความได้ว่าตามที่กระทรวงพลังงานได้มีหนังสือถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาหรือปัญหาข้อกฎหมายในการดำเนินการตามคำพิพากษาศาลปกครองสูงสุด เรื่อง คดีพิพาทเกี่ยวกับความชอบด้วยกฎหมายของพระราชกฤษฎีกา (กรณีการแปลงสภาพ กฟผ.) และสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้มีหนังสือตอบข้อหารือดังกล่าวว่า การที่ศาลปกครองสูงสุดได้มีคำพิพากษาให้เพิกถอนพระราชกฤษฎีกากำหนดเงื่อนไขเวลายกเลิกกฎหมายว่าด้วยการไฟฟ้าฝ่ายผลิตแห่งประเทศไทย พ.ศ. ๒๕๔๘ โดยให้มีผลย้อนหลังเป็นการเพิกถอนตั้งแต่วันที่ ๒๕ มิถุนายน ๒๕๔๘ ซึ่งเป็นวันใช้บังคับพระราชกฤษฎีกาฯ ย่อมถือได้ว่าไม่เคยมีการตราพระราชกฤษฎีกาดังกล่าว และพระราชบัญญัติการไฟฟ้าฝ่ายผลิตแห่งประเทศไทย พ.ศ. ๒๕๑๑ ไม่เคยถูกยกเลิกไปตามมาตรา ๒๘ แห่งพระราชบัญญัติทุนรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๔๒ กฟผ. จึงยังคงมีสถานะเช่นเดิมตลอดมา และบริษัท กฟผ. จำกัด (มหาชน) ไม่มีสถานะเป็นนิติบุคคลมาตั้งแต่นั้น โดยให้ถือว่านิติกรรมสัญญาและธุรกรรมต่าง ๆ ที่บริษัท กฟผ. จำกัด (มหาชน) ได้กระทำให้เป็นการกระทำของ กฟผ. นั้น

เนื่องจาก กฟผ. ยังมีประเด็นปัญหาเกี่ยวกับนิติกรรม สัญญาและธุรกรรมบางประการที่ยังไม่มีความชัดเจน กฟผ. จึงขอหารือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาในประเด็นดังต่อไปนี้

๑. การไม่ปฏิบัติตามระเบียบที่ใช้บังคับกับรัฐวิสาหกิจทั่วไปในเรื่องการไม่ดำเนินการในเรื่องการค้าต่างตอบแทน (counterpurchase)

ระเบียบสำนักนายกรัฐมนตรี ว่าด้วยการดำเนินการการค้าต่างตอบแทน พ.ศ. ๒๕๔๓ กำหนดให้โครงการของส่วนราชการและรัฐวิสาหกิจซึ่งได้รับอนุมัติจากคณะรัฐมนตรีหรือผู้มีอำนาจอนุมัติที่กำหนดแผนการซื้อหรือการจ้างบริการที่มีการนำเข้าจากต่างประเทศตั้งแต่ ๓๐๐ ล้านบาทขึ้นไป เป็นโครงการที่ต้องทำการค้าต่างตอบแทน โดยหลักเกณฑ์สำคัญที่กำหนดในระเบียบดังกล่าวมีดังนี้

ส่งพร้อมหนังสือ ที่ นร ๐๙๐๑/๐๖๑๑ ลงวันที่ ๔ กรกฎาคม ๒๕๔๙ ซึ่งสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกามีถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่อง การดำเนินการตามคำพิพากษาศาลปกครองสูงสุดที่เพิกถอนพระราชกฤษฎีกาเกี่ยวกับการแปลงสภาพ กฟผ. เป็นบริษัท กฟผ. จำกัด (มหาชน) (เรื่องเสร็จที่ ๒๐๘/๒๕๔๙) ส่งพร้อมหนังสือ ที่ นร ๐๙๐๑/๐๓๙๓ ลงวันที่ ๒๑ เมษายน ๒๕๔๙ ซึ่งสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกามีถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

- การให้โครงการจัดซื้อจัดจ้างจากต่างประเทศของทุกกระทรวง ทบวง กรม รวมทั้งรัฐวิสาหกิจที่มีมูลค่าตั้งแต่ ๓๐๐ ล้านบาท ให้ดำเนินการจัดซื้อจัดจ้างโดยมีเงื่อนไขการค้าต่างตอบแทน

- หน่วยงานเจ้าของโครงการจะลงนามในสัญญาได้ต่อเมื่อได้มีการลงนามในสัญญาต่างตอบแทนแล้ว

- การพิจารณาขบวนหรือกำหนดอัตราการค้าต่างตอบแทนเป็นอำนาจหน้าที่ของคณะกรรมการการค้าต่างตอบแทน

- ให้ส่วนราชการและรัฐวิสาหกิจที่เกี่ยวข้องกำหนดเงื่อนไขการค้าต่างตอบแทนไว้เป็นส่วนหนึ่งของเงื่อนไขในประกาศเชิญชวนให้เข้าเสนอราคา

เนื่องจากคณะรัฐมนตรีได้มีมติเมื่อวันที่ ๑๐ พฤษภาคม ๒๕๔๘ เห็นชอบให้บริษัท กฟผ. จำกัด (มหาชน) และบริษัทในเครือได้รับยกเว้นไม่ต้องปฏิบัติตามคำสั่ง ฎระเบียบ ข้อบังคับ และมติคณะรัฐมนตรีที่ใช้บังคับกับรัฐวิสาหกิจทั่วไป บริษัท กฟผ. จำกัด (มหาชน) จึงได้ออกประกวดราคาโดยไม่ได้กำหนดเงื่อนไขในเรื่องการค้าต่างตอบแทนไว้ในเอกสารประกวดราคา โดยบางกรณีได้คัดเลือกผู้ชนะประกวดราคาและได้ทำสัญญาโดยไม่มีเงื่อนไขเรื่องการค้าต่างตอบแทน บางกรณีอยู่ในระหว่างดำเนินการประกวดราคาแต่ยังไม่ได้คัดเลือกผู้ชนะประกวดราคา และบางกรณีคัดเลือกผู้ชนะประกวดราคาแล้วแต่ยังไม่ได้ลงนามในสัญญา

การที่คณะกรรมการกฤษฎีกาได้ให้ความเห็นว่า มติคณะรัฐมนตรีลงวันที่ ๑๐ พฤษภาคม ๒๕๔๘ มีผลเสียไป และให้ถือว่านิติกรรม สัญญาและธุรกรรมที่บริษัท กฟผ. จำกัด (มหาชน) ได้กระทำไปเป็นการกระทำของ กฟผ. จึงมีประเด็นในเรื่องการปฏิบัติตามระเบียบสำนักนายกรัฐมนตรี ว่าด้วยการดำเนินการการค้าต่างตอบแทน พ.ศ. ๒๕๔๓ ดังนี้

๑.๑ สัญญาที่บริษัท กฟผ. จำกัด (มหาชน) ได้ลงนามไปแล้วโดยไม่มีเงื่อนไขเกี่ยวกับการค้าต่างตอบแทนเป็นสัญญาที่สมบูรณ์หรือไม่ หรือจะต้องไปขออนุมัติยกเว้นการปฏิบัติตามระเบียบดังกล่าวต่อคณะกรรมการการค้าต่างตอบแทน

๑.๒ สำหรับกรณีการประกวดราคาที่ยังอยู่ในระหว่างการคัดเลือกผู้ชนะการประกวดราคาหรือคัดเลือกแล้วแต่ยังไม่ได้ลงนามสัญญา กฟผ. จะสามารถดำเนินการต่อไปจนแล้วเสร็จ โดยไม่มีเงื่อนไขการค้าต่างตอบแทนได้หรือไม่ ถ้าไม่ได้ จะต้องดำเนินการอย่างไร

## ๒. อำนาจของ กฟผ. ในการให้เช่าเส้นใยแก้วนำแสง (fiber optic)

เนื่องจากมาตรา ๒๙ แห่งพระราชบัญญัติการไฟฟ้าฝ่ายผลิตแห่งประเทศไทย พ.ศ. ๒๕๑๑ บัญญัติให้ กฟผ. มีอำนาจเดินสายส่งไฟฟ้าหรือสายจำหน่ายไฟฟ้าไปได้เหนือ ตามหรือข้ามพื้นดินของบุคคลใด ปัก หรือตั้งเสา สถานีไฟฟ้าย่อยหรืออุปกรณ์อื่นลงในหรือบนพื้นดินของบุคคลใด โดยในทางปฏิบัติเกี่ยวกับการส่งและจำหน่ายไฟฟ้านั้น กฟผ. จะจัดทำโครงข่ายการสื่อสารพื้นฐานสำหรับการสื่อสารข้อมูลสัญญาณเสียงและการควบคุมระบบผลิตและส่งไฟฟ้าทางไกลเพื่อควบคุมระบบส่งไฟฟ้าของประเทศ สายส่งไฟฟ้าหรือสายจำหน่ายไฟฟ้าจึงต้องเป็นประเภทที่มีเส้นใยแก้วนำแสงเป็นส่วนประกอบอยู่ในสายดิน เนื่องจากเส้นใยแก้วนำแสงถือเป็นอุปกรณ์สำคัญสำหรับโครงข่ายการสื่อสารพื้นฐาน

การเดินสายส่งไฟฟ้าหรือสายจำหน่ายไฟฟ้าที่มีเส้นใยแก้วนำแสงเป็นส่วนประกอบอยู่ในสายดินไปได้ เหนือ ตาม หรือข้ามพื้นดินของบุคคลใด จึงเป็นการดำเนินการเพื่อวัตถุประสงค์ในการส่งและจำหน่ายไฟฟ้าโดยชอบตามมาตรา ๒๙ แห่งพระราชบัญญัติการไฟฟ้าฝ่ายผลิตแห่งประเทศไทยฯ แต่เนื่องจากยังมีเส้นใยแก้วนำแสงบางส่วนที่เหลือจากการใช้งานของ กฟผ. ซึ่ง กฟผ. ประสงค์จะนำไปใช้ประโยชน์โดยการให้บุคคลอื่นเช่า จึงขอหารือว่า ตามมาตรา ๙ (๑) แห่งพระราชบัญญัติการไฟฟ้าฝ่ายผลิตแห่งประเทศไทยฯ ซึ่งบัญญัติให้ กฟผ. มีอำนาจกระทำการกิจการภายในขอบแห่งวัตถุประสงค์ตามมาตรา ๖ อำนาจ เช่นว่านี้ให้รวมถึง สร้าง ซ่อม จัดหา รับโอน จำหน่าย เช่า ให้เช่า ให้เช่าซื้อ ยืม ให้ยืม และดำเนินการเกี่ยวกับเครื่องใช้ บริการ และสิ่งอำนวยความสะดวกต่าง ๆ ของ กฟผ. นั้น กฟผ. สามารถนำเส้นใยแก้วนำแสงที่เหลือดังกล่าวไปให้บุคคลภายนอกเช่าได้หรือไม่ ทั้งนี้ การเช่าดังกล่าวไม่ได้ทำให้เอกชนเสียสิทธิในการใช้ที่ดินที่ กฟผ. ได้ใช้สำหรับการก่อสร้างระบบส่งไฟฟ้าเพิ่มขึ้นแต่ประการใด

### ๓. อำนาจ กฟผ. ในการจัดตั้งบริษัท กฟผ. โทรคมណาคม จำกัด

การที่คณะกรรมการกฤษฎีกาได้ให้ความเห็นว่า บริษัท กฟผ. โทรคมណาคม จำกัด ซึ่งได้จดทะเบียนจัดตั้งตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ ยังคงมีสถานะเป็นนิติบุคคล จนกว่าจะมีการจดทะเบียนเลิกบริษัท และกิจการ สิทธิ หนี้ ความรับผิด และสินทรัพย์ในบริษัท กฟผ. โทรคมណาคม จำกัด ซึ่งบริษัท กฟผ. จำกัด (มหาชน) เป็นผู้ถือหุ้นทั้งหมด กฟผ. ย่อมเข้าเป็นผู้ถือหุ้นของบริษัทดังกล่าว นั้น เนื่องจากมาตรา ๙ (๘) แห่งพระราชบัญญัติการไฟฟ้าฝ่ายผลิตแห่งประเทศไทย พ.ศ. ๒๕๑๑ บัญญัติให้ กฟผ. มีอำนาจจัดตั้งบริษัทจำกัดหรือบริษัทมหาชนจำกัดเพื่อประกอบธุรกิจเกี่ยวกับพลังงานไฟฟ้าและธุรกิจอื่นที่เกี่ยวกับหรือต่อเนื่องกับกิจการของ กฟผ. จึงขอหารือว่า กฟผ. มีอำนาจตั้งบริษัท กฟผ. โทรคมណาคม จำกัด ซึ่งเป็นบริษัทที่ดำเนินธุรกิจเกี่ยวกับกิจการโทรคมนาคมได้หรือไม่

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) ได้พิจารณาข้อหารือของการไฟฟ้าฝ่ายผลิตแห่งประเทศไทย โดยได้รับฟังคำชี้แจงข้อเท็จจริงเพิ่มเติมจากผู้แทนกระทรวงพลังงาน (สำนักงานปลัดกระทรวงและสำนักงานนโยบายและแผนพลังงาน) และผู้แทนการไฟฟ้าฝ่ายผลิตแห่งประเทศไทย แล้ว ข้อเท็จจริงปรากฏว่า ระเบียบสำนักนายกรัฐมนตรี ว่าด้วยการดำเนินการการค้าต่างตอบแทน พ.ศ. ๒๕๕๓ ได้ถูกยกเลิกไปแล้วโดยระเบียบสำนักนายกรัฐมนตรี ว่าด้วยการกำหนดนโยบายเศรษฐกิจระหว่างประเทศ พ.ศ. ๒๕๕๖ ลงวันที่ ๒๖ ธันวาคม ๒๕๕๖ โดยข้อ ๑๓ ของระเบียบสำนักนายกรัฐมนตรีดังกล่าวกำหนดให้หลักเกณฑ์และวิธีการดำเนินการเกี่ยวกับการค้าต่างตอบแทนที่มีอยู่เดิมยังคงมีผลใช้บังคับจนกว่าคณะกรรมการนโยบายเศรษฐกิจระหว่างประเทศ (กนศ.) จะมีมติเปลี่ยนแปลงเป็นอย่างอื่น ซึ่งต่อมา กนศ. ได้มีมติเมื่อวันที่ ๒๖ เมษายน ๒๕๕๗ มอบหมายให้กระทรวงพาณิชย์เป็นหน่วยงานที่กำหนดแนวทางปฏิบัติในการดำเนินการการค้าต่างตอบแทน และกระทรวงพาณิชย์ได้ออกประกาศกระทรวงพาณิชย์ เรื่อง แนวทางปฏิบัติเกี่ยวกับการดำเนินการการค้าต่างตอบแทน พ.ศ. ๒๕๕๗ มีผลใช้บังคับ

ตั้งแต่วันที่ ๒๘ พฤษภาคม ๒๕๕๗ ดังนั้น ตามที่คณะรัฐมนตรีได้มีมติเมื่อวันที่ ๑๐ พฤษภาคม ๒๕๕๘ เห็นชอบให้บริษัท กฟผ. จำกัด (มหาชน) ได้รับยกเว้นไม่ต้องปฏิบัติตามคำสั่ง กฎระเบียบ ข้อบังคับ และมติคณะรัฐมนตรีที่ใช้บังคับกับรัฐวิสาหกิจทั่วไปนั้น ในกรณีนี้จึงได้แก่ประกาศกระทรวงพาณิชย์ดังกล่าวซึ่งมีหลักการและวิธีดำเนินการทำนองเดียวกับระเบียบสำนักนายกรัฐมนตรีที่ถูยกยกเลิกไป

สำหรับปัญหาตามข้อหาที่รื้อนั้น คณะกรรมการกฤษฎีกา(คณะพิเศษ) มีความเห็นในแต่ละประเด็นดังนี้

#### ๑. การไม่ปฏิบัติตามระเบียบที่ใช้บังคับกับรัฐวิสาหกิจทั่วไปในเรื่องการดำเนินการการค้าต่างตอบแทน

ปัญหาว่าสัญญาที่บริษัท กฟผ. จำกัด (มหาชน) ได้ลงนามไปแล้วโดยไม่มีเงื่อนไขเกี่ยวกับการค้าต่างตอบแทน กฟผ. จะต้องขอให้คณะทำงานการค้าต่างตอบแทนพิจารณา ยกเว้นการดำเนินการการค้าต่างตอบแทนตามประกาศกระทรวงพาณิชย์ เรื่อง แนวทางปฏิบัติเกี่ยวกับการดำเนินการการค้าต่างตอบแทน พ.ศ. ๒๕๔๗ หรือไม่ นั้น เห็นว่า ประกาศกระทรวงพาณิชย์นี้ได้กำหนดขึ้นเพื่อดำเนินการให้เป็นไปตามมติคณะรัฐมนตรีเมื่อวันที่ ๑๗ มีนาคม ๒๕๕๑ เพื่อวางแนวทางปฏิบัติเรื่องการดำเนินการการค้าต่างตอบแทนของส่วนราชการและรัฐวิสาหกิจสำหรับการซื้อหรือการจ้างบริการให้เป็นไปตามนโยบายเศรษฐกิจระหว่างประเทศที่รัฐบาลกำหนดไว้ โดยประกาศกระทรวงพาณิชย์ดังกล่าวได้กำหนดแนวทางปฏิบัติไว้ว่า ในกรณีที่การซื้อหรือการจ้างบริการของส่วนราชการหรือรัฐวิสาหกิจโครงการใดอยู่ในข่ายต้องดำเนินการการค้าต่างตอบแทนโดยเป็นกรณีไม่เข้าข้อยกเว้นตาม ข้อ ๓<sup>๖</sup> แล้ว ข้อ ๕วรรคหนึ่ง<sup>๗</sup> ได้กำหนดว่า ส่วนราชการหรือรัฐวิสาหกิจเจ้าของโครงการจะต้องกำหนดให้การทำ

<sup>๖</sup>ข้อ ๓ การซื้อหรือการจ้างบริการตามโครงการของส่วนราชการหรือรัฐวิสาหกิจที่กำหนดแผนการซื้อหรือการจ้างบริการให้มีการนำเข้าสินค้าจากต่างประเทศ และ/หรือมีการจ้างบริการจากต่างประเทศ ซึ่งมีมูลค่ารวมของสินค้าที่ซื้อและ/หรือค่าจ้างตั้งแต่สามร้อยล้านบาทขึ้นไป ต้องมีการดำเนินการการค้าต่างตอบแทนเป็นเงื่อนไขสำหรับการซื้อหรือการจ้างบริการดังกล่าวด้วย เว้นแต่เป็นการซื้อหรือการจ้างบริการในกรณีดังต่อไปนี้

(๑) การซื้อหรือการจ้างบริการในโครงการที่คณะทำงานเห็นว่ามิใช่ข้อจำกัดทางเศรษฐกิจหรือมีข้อจำกัดเกี่ยวกับคุณสมบัติและจำนวนผู้เสนอขายสินค้าหรือผู้รับจ้างบริการ หรือมีข้อจำกัดเนื่องจากคุณลักษณะและเทคนิคของสินค้าที่จะซื้อหรือมีการจ้างบริการ ซึ่งหากกำหนดเงื่อนไขให้มีการค้าต่างตอบแทนแล้วจะไม่สามารถดำเนินการซื้อหรือการจ้างบริการตามแผนการซื้อหรือการจ้างบริการที่กำหนดไว้ได้

(๒) การซื้อหรือการจ้างบริการในโครงการที่ใช้เงินช่วยเหลือหรือเงินกู้จากสถาบันการเงินระหว่างประเทศ รัฐบาลต่างประเทศ หรือองค์กรของรัฐบาลต่างประเทศ โดยเงินที่ให้กู้ยืมมีเงื่อนไขผ่อนปรนหรือเป็นเงินกู้จากสถาบันสินเชื่อเพื่อการส่งออกต่างประเทศ ทั้งนี้ ตามหลักเกณฑ์และรายชื่อที่กระทรวงการคลังกำหนด

<sup>๗</sup>ข้อ ๕ ส่วนราชการหรือรัฐวิสาหกิจเจ้าของโครงการที่อยู่ในข่ายต้องดำเนินการการค้าต่างตอบแทนจะต้องกำหนดให้การทำสัญญาการค้าต่างตอบแทนกับกรมการค้าต่างประเทศ เป็นเงื่อนไขข้อหนึ่งในประกาศเชิญชวนให้เข้าเสนอราคาหรือเสนองานในการซื้อหรือการจ้างบริการของส่วนราชการหรือรัฐวิสาหกิจสำหรับโครงการนั้น ๆ โดยมีรูปแบบ เงื่อนไข และอัตราส่วนการค้าต่างตอบแทนตามที่กำหนดตามข้อ ๔

(มีต่อหน้าถัดไป)

สัญญาการค้าต่างตอบแทนกับกรมการค้าต่างประเทศเป็นเงื่อนไขข้อหนึ่งในประกาศเชิญชวนให้เข้าเสนอราคาหรือเสนองานในการซื้อหรือการจ้างบริการของส่วนราชการหรือรัฐวิสาหกิจสำหรับโครงการนั้น

กรณีตามข้อหาหรือ เมื่อ กฟผ. ได้ลงนามในสัญญาโดยไม่มีเงื่อนไขเกี่ยวกับการค้าต่างตอบแทน เนื่องจากในขณะที่มีการลงนามในสัญญา บริษัท กฟผ. จำกัด (มหาชน) ได้รับมติคณะรัฐมนตรียกเว้นไม่ต้องปฏิบัติตามประกาศกระทรวงพาณิชย์ดังกล่าว กฟผ. จึงต้องถือปฏิบัติตามสัญญาที่ได้มีการลงนามแล้ว นอกจากนี้ ในกรณีที่ได้มีการคัดเลือกผู้ชนะการประกวดราคาและได้แจ้งให้ผู้นั้นทราบแล้ว เพียงแต่อยู่ในระหว่างจัดให้มีการลงนามในสัญญา กฟผ. ก็ต้องผูกพันที่จะดำเนินการต่อไปเช่นเดียวกัน

สำหรับในกรณีที่อยู่ในขั้นตอนการคัดเลือกผู้ชนะการประกวดราคา นอกเหนือจากกรณีที่ได้กล่าวมาแล้วข้างต้น กฟผ. ต้องปฏิบัติตามขั้นตอนหรือหลักเกณฑ์ที่กำหนดไว้ในประกาศกระทรวงพาณิชย์ดังกล่าว หรือขอมติคณะรัฐมนตรีเพื่อยกเว้นการดำเนินการตามประกาศกระทรวงพาณิชย์นั้น

## ๒. อำนาจของ กฟผ. ในการให้เช่าเส้นใยแก้วนำแสง (fiber optic)

ปัญหาว่า กฟผ. จะนำเส้นใยแก้วนำแสงที่เป็นส่วนประกอบอยู่ในสายดินของสายส่งไฟฟ้าหรือสายจำหน่ายไฟฟ้าในส่วนที่เหลือจากการใช้งานในระบบการสื่อสารของ กฟผ. ไปหาประโยชน์โดยให้บุคคลอื่นเช่า โดยอาศัยอำนาจตามมาตรา ๙ (๑)<sup>๔</sup> แห่งพระราชบัญญัติการไฟฟ้าฝ่ายผลิตแห่งประเทศไทย พ.ศ. ๒๕๑๑ ได้หรือไม่ นั้น ผู้แทน กฟผ. ได้ชี้แจงข้อเท็จจริงเพิ่มเติมว่า กฟผ. ได้พัฒนาระบบการสื่อสารของ กฟผ. โดยนำสายดินของสายส่งไฟฟ้าหรือสายจำหน่ายไฟฟ้าซึ่งมีเส้นใยแก้วนำแสงบรรจุอยู่มาใช้เป็นสายดินของระบบส่งไฟฟ้าแรงสูงเพื่อแก้ปัญหาข้อจำกัดของช่องสัญญาณในการติดต่อสื่อสารระหว่างหน่วยงานของ กฟผ. ซึ่งในการจัดซื้อสายดิน กฟผ. ได้มุ่งเน้นการประหยัดราคาต่อขนาด จึงได้จัดซื้อสายดินที่มีจำนวนเส้นใยแก้วนำแสงบรรจุอยู่จำนวน ๒๔ เส้น ซึ่งเป็นจำนวนขั้นต่ำสุดที่มีการผลิตโดยทั่วไปในท้องตลาด ในขณะที่ กฟผ. มีความต้องการใช้งานจริงเพียง ๔-๘ เส้น จึงทำให้มีส่วนเหลือใช้ที่ กฟผ. สามารถจะนำไปให้บุคคลภายนอกเช่าเป็นโครงข่ายโทรคมนาคมได้ โดยในการดำเนินการ

(ต่อจากเชิงอรรถที่ ๓)

ในการเสนอราคาหรือเสนองานตามประกาศเชิญชวนในวรรคหนึ่ง ผู้เสนอราคาหรือผู้เสนองานที่ยื่นหนังสือขอรับการเข้าทำสัญญาการค้าต่างตอบแทนตามแบบที่กรมการค้าต่างประเทศกำหนดพร้อมกับเอกสารอื่นที่ใช้ประกอบการเสนอราคาหรือเสนองานจะได้รับการพิจารณาให้เป็นผู้เสนอราคาหรือผู้เสนองานที่มีคุณสมบัติครบถ้วน

<sup>๔</sup> มาตรา ๙ ให้ กฟผ. มีอำนาจกระทำการกิจการภายในขอบวัตถุประสงค์ตามมาตรา ๖ อำนาจเช่นว่านี้ให้รวมถึง

(๑) สร้าง ซื้อ จัดหา รับโอน จำหน่าย เช่า ให้เช่า ให้เช่าซื้อ ยืม ให้ยืม และดำเนินงานเกี่ยวกับเครื่องใช้ บริการ และสิ่งอำนวยความสะดวกต่าง ๆ ของ กฟผ.

จะไม่มีการดำเนินการใด ๆ ที่กระทบสิทธิในการใช้ประโยชน์ในที่ดินของบุคคลที่ได้ใช้สำหรับการส่งและการจำหน่ายพลังงานไฟฟ้าหรือการก่อสร้างระบบส่งไฟฟ้าไปแล้วเพิ่มเติมขึ้นอีก

คณะกรรมการกฤษฎีกา(คณะพิเศษ)ได้พิจารณาข้อเท็จจริงข้างต้นแล้วเห็นว่าเมื่อ กฟผ. ได้ใช้ประโยชน์ในที่ดินของบุคคลใดเพื่อการส่งและการจำหน่ายพลังงานไฟฟ้าหรือเพื่อการก่อสร้างระบบไฟฟ้าซึ่งเป็นการดำเนินการตามกรอบวัตถุประสงค์แล้ว การที่ กฟผ. ประสงค์จะนำเส้นใยแก้วนำแสงที่เป็นส่วนประกอบอยู่ในสายดินของสายส่งไฟฟ้าหรือสายจำหน่ายไฟฟ้าในส่วนที่เหลือจากการใช้สำหรับระบบการสื่อสารของ กฟผ. ไปหาประโยชน์ โดยจะไม่มีการดำเนินการใด ๆ ที่กระทบสิทธิในการใช้ประโยชน์ในที่ดินของบุคคลดังกล่าวเพิ่มเติมขึ้นอีก จึงเป็นกรณีที่สามารถกระทำได้ตามมาตรา ๙ (๑) แห่งพระราชบัญญัติการไฟฟ้าฝ่ายผลิตแห่งประเทศไทย

### ๓. อำนาจ กฟผ. ในการจัดตั้งบริษัท กฟผ. โทรคอมฯ จำกัด

คณะกรรมการกฤษฎีกา(คณะพิเศษ)ได้พิจารณาแล้วเห็นว่า มาตรา ๙ (๘)<sup>๔</sup> แห่งพระราชบัญญัติการไฟฟ้าฝ่ายผลิตแห่งประเทศไทยฯ ได้บัญญัติให้ กฟผ. มีอำนาจจัดตั้งบริษัทจำกัดหรือบริษัทมหาชนจำกัดเพื่อประกอบธุรกิจเกี่ยวกับพลังงานไฟฟ้าและธุรกิจอื่นที่เกี่ยวกับหรือต่อเนื่องกับกิจการของ กฟผ. ซึ่งในการพิจารณาความหมายของธุรกิจที่เกี่ยวกับหรือต่อเนื่องกับกิจการของ กฟผ. ต้องอยู่ในขอบวัตถุประสงค์ของ กฟผ. ที่กำหนดไว้ในมาตรา ๖<sup>๕</sup> แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าว กล่าวคือ มีความเกี่ยวข้องกับพลังงานไฟฟ้าหรือการดำเนินการเกี่ยวกับพลังงานไฟฟ้าเท่านั้น เมื่อการประกอบกิจการโทรคอมฯ

<sup>๔</sup>มาตรา ๙ ให้ กฟผ. มีอำนาจกระทำกิจการภายในขอบแห่งวัตถุประสงค์ตามมาตรา ๖ อำนาจเช่นว่านี้ให้รวมถึง

ฯลฯ

ฯลฯ

(๘) จัดตั้งบริษัทจำกัดหรือบริษัทมหาชนจำกัดเพื่อประกอบธุรกิจเกี่ยวกับพลังงานไฟฟ้าและธุรกิจอื่นที่เกี่ยวกับหรือต่อเนื่องกับกิจการของ กฟผ.

ฯลฯ

ฯลฯ

<sup>๕</sup>มาตรา ๖ ให้จัดตั้งการไฟฟ้าขึ้น เรียกว่า “การไฟฟ้าฝ่ายผลิตแห่งประเทศไทย” เรียกโดยย่อว่า “กฟผ.” และให้เป็นนิติบุคคล มีวัตถุประสงค์ดังต่อไปนี้

(๑) ผลิต จัดให้ได้มา จัดส่งหรือจำหน่ายซึ่งพลังงานไฟฟ้าให้แก่

(ก) การไฟฟ้านครหลวง การไฟฟ้าส่วนภูมิภาค หรือการไฟฟ้าอื่นตามกฎหมายว่าด้วยการนั้น

(ข) ผู้ใช้พลังงานไฟฟ้าตามที่กำหนดในพระราชกฤษฎีกา

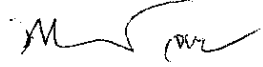
(ค) ประเทศใกล้เคียง

(๒) ดำเนินงานต่าง ๆ ที่เกี่ยวกับพลังงานไฟฟ้า แหล่งพลังงานอันได้มาจากธรรมชาติ เช่น น้ำ ลม ความร้อนธรรมชาติ แสงแดด แร่ธาตุ หรือเชื้อเพลิงเป็นต้นว่า น้ำมัน ถ่านหิน หรือก๊าซ รวมทั้งพลังงานปรมาณู เพื่อการผลิตพลังงานไฟฟ้า และงานอื่นที่ส่งเสริมกิจการของ กฟผ.

(๒ ทวิ) ดำเนินธุรกิจเกี่ยวกับพลังงานไฟฟ้าและธุรกิจอื่นที่เกี่ยวกับหรือต่อเนื่องกับกิจการของ กฟผ. หรือร่วมทุนกับบุคคลอื่นเพื่อดำเนินการดังกล่าว

(๓) ผลิตและขายลิกไนท์ หรือวัตถุดิบจากลิกไนท์หรือโดยอาศัยลิกไนท์หรือร่วมทุนกับบุคคลอื่นเพื่อดำเนินการดังกล่าว

เป็นการให้บริการเกี่ยวกับการสื่อสาร จึงไม่อาจถือได้ว่าเป็นกิจการที่เกี่ยวกับหรือต่อเนื่องกับพลังงานไฟฟ้าหรือธุรกิจอื่นที่เกี่ยวกับหรือต่อเนื่องกับกิจการของ กฟผ. แต่อย่างใด กฟผ. จึงไม่สามารถจัดตั้งบริษัท กฟผ. โทรคมนาคม จำกัด ได้



(คุณประทีป จਾਲะ)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

กรกฎาคม ๒๕๕๙