

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
เรื่อง การแต่งตั้งผู้รักษาราชการแทนอธิการบดีมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรี

มหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีได้มีหนังสือ ที่ ศธ ๐๕๖๓/๒๓๐๓ ลงวันที่ ๒๔ ธันวาคม ๒๕๕๕ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา สรุปความได้ว่า มหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีที่จัดตั้งขึ้นตามพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏ พ.ศ. ๒๕๔๗ ได้ดำเนินการยกร่างระเบียบและข้อบังคับต่าง ๆ ขึ้นมาบังคับใช้ภายในมหาวิทยาลัยโดยอาศัยอำนาจตามพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ ซึ่งเป็นกฎหมายแม่บท โดยในขณะนั้นมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีได้มีการพิจารณาปรับปรุงแก้ไขกฎหมายต่าง ๆ ที่ใช้บังคับอยู่ในปัจจุบัน ซึ่งข้อบังคับมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีว่าด้วย หลักเกณฑ์ คุณสมบัติ และวิธีการสรรหาอธิการบดี (ฉบับที่ ๒) พ.ศ. ๒๕๕๑ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมข้อบังคับมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีว่าด้วย หลักเกณฑ์ คุณสมบัติ และวิธีการสรรหาอธิการบดี พ.ศ. ๒๕๕๐ เป็นกฎหมายฉบับหนึ่งที่ได้มีการหารือกันในที่ประชุมสภามหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีว่าอาจมีความขัดหรือแย้งกับพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ โดยข้อบังคับดังกล่าวได้มีการใช้บังคับก่อนที่จะมีพระบรมราชโองการโปรดเกล้าฯ แต่งตั้งผู้ช่วยศาสตราจารย์ลักษณะ บรรพกาญจน์ ให้ดำรงตำแหน่งอธิการบดีมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีตั้งแต่วันที่ ๑๐ มีนาคม ๒๕๕๒ ภายหลังจากที่ผู้ช่วยศาสตราจารย์อารีย์ วัชรวารการ อธิการบดีมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีดำรงตำแหน่งครบวาระแล้ว โดยประเด็นที่ที่ประชุมสภามหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีเห็นว่า ข้อบังคับดังกล่าวอาจขัดหรือแย้งกับพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ ได้แก่ กรณีตามข้อ ๓ แห่งข้อบังคับมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีว่าด้วย หลักเกณฑ์ คุณสมบัติ และวิธีการสรรหาอธิการบดี (ฉบับที่ ๒)ฯ ซึ่งเป็นการแก้ไขเพิ่มเติมข้อ ๖ วรรคสอง แห่งข้อบังคับมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีว่าด้วย หลักเกณฑ์ คุณสมบัติ และวิธีการสรรหาอธิการบดีฯ ที่กำหนดว่า “การแต่งตั้งคณะกรรมการสรรหาตามวรรคหนึ่ง ให้ดำเนินการล่วงหน้าไม่น้อยกว่าเก้าสิบวันก่อนที่อธิการบดีจะครบวาระ ระหว่างที่ยังไม่ได้ทรงพระกรุณาโปรดเกล้าฯ แต่งตั้งอธิการบดีคนใหม่ ให้อธิการบดีที่พ้นจากตำแหน่งเป็นผู้รักษาราชการแทนอธิการบดีต่อไป จนกว่าจะทรงพระกรุณาโปรดเกล้าฯ แต่งตั้งอธิการบดีคนใหม่ แต่ต้องไม่เกินหนึ่งร้อยแปดสิบวัน” แต่ในมาตรา ๓๓ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ บัญญัติว่า “ในกรณีที่ไม่มีผู้รักษาราชการแทนอธิการบดีตามความในวรรคหนึ่ง หรือมีแต่ไม่อาจปฏิบัติราชการได้ หรือไม่มีผู้ดำรงตำแหน่งอธิการบดี ให้สภามหาวิทยาลัยแต่งตั้งผู้มีคุณสมบัติตามมาตรา ๒๙ คนหนึ่งเป็นผู้รักษาราชการแทนอธิการบดีแต่ต้องไม่เกินหนึ่งร้อยแปดสิบวัน”

มหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีจึงได้หารือปัญหาเรื่องนี้ไปยังสำนักงานคณะกรรมการการอุดมศึกษาว่า ข้อ ๓ แห่งข้อบังคับดังกล่าว ขัดหรือแย้งกับมาตรา ๓๓ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ หรือไม่ ซึ่งสำนักงานคณะกรรมการการอุดมศึกษาได้ให้ความเห็นว่าการรักษาราชการแทนอธิการบดีเป็นมาตรการชั่วคราวที่จะให้มีผู้ปฏิบัติหน้าที่อธิการบดีในระหว่างที่ไม่มีผู้ดำรงตำแหน่งอธิการบดีหรือมีแต่ไม่อาจปฏิบัติหน้าที่ได้ และอยู่ในระหว่างการสรรหาและแต่งตั้ง

ส่งพร้อมหนังสือ ที่ นร ๐๙๐๑/๐๓๓๒ ลงวันที่ ๑๔ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๖ ซึ่งสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกามีถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

ผู้ดำรงตำแหน่งอธิการบดีตามกฎหมายต่อไป ซึ่งการรักษาราชการในตำแหน่งอธิการบดีย่อมต้องเป็นไปตามที่มาตรา ๓๓ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ กำหนดไว้ กล่าวคือ ให้สภามหาวิทยาลัยแต่งตั้งผู้มีคุณสมบัติตามมาตรา ๒๘ คนหนึ่งเป็นผู้รักษาราชการแทนอธิการบดี ดังนั้น การที่ข้อบังคับดังกล่าวกำหนดให้อธิการบดีที่พ้นจากตำแหน่งเป็นผู้รักษาราชการแทนอธิการบดี จึงเป็นการขัดกับมาตรา ๓๓ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ โดยสำนักงานคณะกรรมการการอุดมศึกษาได้ขอให้สภามหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรียกเลิกข้อบังคับดังกล่าว และดำเนินการตามมาตรา ๓๓ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ ต่อไป

มหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีได้พิจารณาความเห็นของสำนักงานคณะกรรมการการอุดมศึกษาแล้ว เห็นว่า ข้อบังคับดังกล่าวไม่ขัดต่อมาตรา ๓๓ แห่งพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ เนื่องจากเป็นข้อบังคับที่สภามหาวิทยาลัยแต่งตั้งอธิการบดีซึ่งพ้นจากวาระไปแล้ว ให้ดำรงตำแหน่งผู้รักษาราชการแทนอธิการบดีต่อไป เพื่อให้การดำเนินการมีความต่อเนื่องแต่ต้องไม่เกินหนึ่งร้อยแปดสิบวัน แต่หากเกินหนึ่งร้อยแปดสิบวันสภามหาวิทยาลัยก็มีอำนาจแต่งตั้งบุคคลใดบุคคลหนึ่งรักษาราชการแทนได้ตามข้อบังคับดังกล่าว สำหรับกรณีของมาตรา ๓๓ แห่งพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ นั้น เห็นว่า น่าจะเป็นกรณีที่อธิการบดีไม่อยู่ หรือไม่สามารถปฏิบัติราชการได้ หรือไม่มีผู้ดำรงตำแหน่งอธิการบดีเนื่องจากอธิการบดีพ้นจากตำแหน่งก่อนครบวาระ ส่วนตามข้อ ๓ แห่งข้อบังคับมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีว่าด้วย หลักเกณฑ์ คุณสมบัติ และวิธีการสรรหาอธิการบดี (ฉบับที่ ๒)ฯ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมข้อ ๖ วรรคสอง แห่งข้อบังคับมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีว่าด้วย หลักเกณฑ์ คุณสมบัติ และวิธีการสรรหาอธิการบดีฯ เป็นกรณีที่ตำแหน่งอธิการบดีว่างลง เนื่องจากครบวาระและอยู่ในระหว่างการสรรหา

มหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีจึงขอหารือว่า ข้อ ๖ วรรคสอง แห่งข้อบังคับมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีว่าด้วย หลักเกณฑ์ คุณสมบัติ และวิธีการสรรหาอธิการบดี พ.ศ. ๒๕๕๐ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยข้อบังคับมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีว่าด้วย หลักเกณฑ์ คุณสมบัติ และวิธีการสรรหาอธิการบดี (ฉบับที่ ๒) พ.ศ. ๒๕๕๑ มีความขัดหรือแย้งกับมาตรา ๓๓ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ หรือไม่ และหากข้อบังคับดังกล่าวขัดหรือแย้งกับมาตรา ๓๓ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ สภามหาวิทยาลัยจะยกเว้นไม่ใช้ข้อบังคับข้อนี้โดยไม่แก้ไขเพิ่มเติมข้อบังคับได้หรือไม่

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๘) ได้พิจารณาข้อหารือของมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรี โดยมีผู้แทนกระทรวงศึกษาธิการ (สำนักงานคณะกรรมการการอุดมศึกษาและมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรี) เป็นผู้ชี้แจงข้อเท็จจริงแล้ว เห็นว่า มาตรา ๒๘^๑ แห่งพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัย


^๑มาตรา ๒๘ อธิการบดีนั้น จะทรงพระกรุณาโปรดเกล้าฯ แต่งตั้ง โดยคำแนะนำของสภามหาวิทยาลัยจากผู้มีคุณสมบัติตามมาตรา ๒๘

หลักเกณฑ์ วิธีการได้มา และคุณสมบัติของผู้ดำรงตำแหน่งอธิการบดี ให้เป็นไปตามข้อบังคับของมหาวิทยาลัย โดยกระบวนการสรรหาซึ่งต้องคำนึงถึงหลักเกณฑ์ดังต่อไปนี้

(๑) เป็นผู้มีความรู้ ความชำนาญ และคุณสมบัติเหมาะสมกับวัตถุประสงค์และภาระหน้าที่ของมหาวิทยาลัย และเป็นที่ยอมรับนับถือของบุคลากรของมหาวิทยาลัยและบุคคลในท้องถิ่นที่มีส่วนเกี่ยวข้องกับกิจการของมหาวิทยาลัย

(๒) กระบวนการสรรหาจะต้องเน้นเรื่องการมีส่วนร่วมของบุคลากรของมหาวิทยาลัยและบุคคลในท้องถิ่นที่มีส่วนเกี่ยวข้องกับกิจการของมหาวิทยาลัย

ดังนั้น เมื่อมาตรา ๒๘^๗ แห่งพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ เป็นบทบัญญัติที่ให้อำนาจในการออกข้อบังคับเกี่ยวกับหลักเกณฑ์ วิธีการได้มา และคุณสมบัติของผู้ดำรงตำแหน่งอธิการบดี ส่วนบทบัญญัติในส่วนที่เกี่ยวกับการแต่งตั้งผู้รักษาราชการแทนอธิการบดี ในกรณีที่ไม่มีผู้ดำรงตำแหน่งอธิการบดีนั้น พระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ ได้บัญญัติรองรับเรื่องดังกล่าวไว้เป็นการเฉพาะในมาตรา ๓๓ วรรคสอง^๘ โดยกำหนดให้สภามหาวิทยาลัยแต่งตั้งผู้มีคุณสมบัติตามมาตรา ๒๘^๙ คนหนึ่งเป็นผู้รักษาราชการแทนอธิการบดีแต่ต้องไม่เกินหนึ่งร้อยแปดสิบวัน จึงเห็นว่า สภามหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีไม่อาจกำหนดหลักเกณฑ์ในเรื่องดังกล่าวให้แตกต่างไปจากที่กำหนดไว้ในพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ ได้ เมื่อความในข้อ ๖ วรรคสอง^{๑๐} แห่งข้อบังคับมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีว่าด้วย หลักเกณฑ์ คุณสมบัติ และวิธีการสรรหาอธิการบดีฯ ในส่วนที่กำหนดให้อธิการบดีที่พ้นจากตำแหน่งเป็นผู้รักษาราชการแทนอธิการบดีต่อไปจนกว่าจะทรงพระกรุณาโปรดเกล้าฯ แต่งตั้งอธิการบดีคนใหม่แต่ต้องไม่เกินหนึ่งร้อยแปดสิบวัน มีลักษณะเป็นการจำกัดตัวบุคคลที่จะเป็นผู้รักษาราชการแทนอธิการบดีที่พ้นจากตำแหน่งเกินไปกว่าที่มาตรา ๓๓ แห่งพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ ซึ่งเป็นกฎหมายแม่บทกำหนดไว้ ตลอดจนเป็นการจำกัดดุลพินิจในการใช้อำนาจของสภามหาวิทยาลัย และกีดกันบุคคลอื่นซึ่งมีคุณสมบัติตามมาตรา ๒๘ แห่งพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ มิให้เข้ามาดำรงตำแหน่งเป็นผู้รักษาราชการแทนอธิการบดีได้ ความในส่วนดังกล่าวจึงเป็นบทบัญญัติที่เกินไปกว่าที่มาตรา ๒๘ แห่งพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยราชภัฏฯ ซึ่งเป็นกฎหมายแม่บทได้ให้อำนาจไว้ และขัดแย้งกับมาตรา ๓๓ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติเดียวกัน จึงไม่อาจใช้บังคับได้ นอกจากนี้ การที่สภามหาวิทยาลัยจะยกเว้นการใช้บังคับเฉพาะข้อ ๖ วรรคสอง แห่งข้อบังคับมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีว่าด้วย หลักเกณฑ์ คุณสมบัติ และวิธีการสรรหาอธิการบดีฯ ในส่วนที่ขัดหรือแย้งตามที่ได้ให้ความเห็นดังกล่าวข้างต้นแล้ว จึงไม่อาจเกิดขึ้นได้ แต่สำหรับหลักเกณฑ์และวิธีการเกี่ยวกับการสรรหาอธิการบดีในส่วนอื่น ๆ ตามที่กำหนดไว้ในข้อบังคับดังกล่าว ซึ่งมีได้มีปัญหาความชอบด้วยกฎหมาย ก็ย่อมสามารถนำมาใช้ได้กับการดำเนินการสรรหาอธิการบดีต่อไป อีกทั้งการดำเนินการใดที่ได้ดำเนินการมาแล้วตามข้อบังคับมหาวิทยาลัยราชภัฏธนบุรีว่าด้วย หลักเกณฑ์ คุณสมบัติ และวิธีการสรรหาอธิการบดีฯ ส่วนที่ไม่ขัดหรือแย้งกับกฎหมาย ย่อมเป็นไปโดยชอบมาแล้วตั้งแต่ต้น



(นายอัคร จารุจินดา)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

กุมภาพันธ์ ๒๕๕๖

^๗โปรดดูเชิงอรรถที่ ๑, ข้างต้น

^๘โปรดดูเชิงอรรถที่ ๔, ข้างต้น

^๙โปรดดูเชิงอรรถที่ ๒, ข้างต้น

^{๑๐}โปรดดูเชิงอรรถที่ ๖, ข้างต้น