เรื่องเสร็จที่ ๑๑๖๓/๒๕๖๒

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
เรื่อง การดำเนินการตามบทเฉพาะกาลแห่งพระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ พ.ศ. ๒๕๖๒ และพระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล พ.ศ. ๒๕๖๒

กระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมได้มีหนังสือ ที่ ดศ ๐๒๐๒.๒/๗๒๓๘ ลงวันที่ ๕ สิงหาคม ๒๕๖๒ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา สรุปความได้ว่า พระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ พ.ศ. ๒๕๖๒ และพระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล พ.ศ. ๒๕๖๒ มีผลใช้บังคับเมื่อวันที่ ๒๘ พฤษภาคม ๒๕๖๒ โดยในระหว่างที่การดำเนินการจัดตั้งสำนักงานคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติและสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล ยังไม่แล้วเสร็จ พระราชบัญญัติทั้งสองฉบับได้กำหนดให้สำนักงานปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมทำหน้าที่สำนักงานคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติและสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล และให้ปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมทำหน้าที่เลขาธิการคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติ ให้รองปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมที่รัฐมนตรีว่าการกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมแต่งตั้ง ทำหน้าที่เลขาธิการคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล จนกว่าจะมีการแต่งตั้งเลขาธิการตามกฎหมายนั้น ๆ เสร็จสิ้น โดยบทเฉพาะกาลของพระราชบัญญัติทั้งสองฉบับได้กำหนดระยะเวลาเกี่ยวกับการแต่งตั้งคณะกรรมการต่าง ๆ และเลขาธิการ และการจัดตั้งสำนักงาน สรุปได้ดังนี้

๑. พระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ พ.ศ. ๒๕๖๒

๑.๑ ดำเนินการแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิของคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติ (กมช.) ภายใน ๙๐ วัน นับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ (มาตรา ๗๘ วรรคหนึ่ง)

๑.๒ ดำเนินการเพื่อให้มีคณะกรรมการกำกับดูแลด้านความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ (กกม.) และคณะกรรมการบริหารสำนักงานคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ (กบส.) ภายใน ๙๐ วัน นับแต่วันที่ได้มีการแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิของ กมช. (มาตรา ๗๙ วรรคหนึ่ง)

๑.๓ ดำเนินการจัดตั้งสำนักงานคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติให้แล้วเสร็จภายใน ๑ ปี นับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ (มาตรา ๘๐ วรรคหนึ่ง)

๑.๔ ดำเนินการแต่งตั้งเลขาธิการคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติภายใน ๙๐ วัน นับแต่วันที่จัดตั้งสำนักงานคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติแล้วเสร็จ (มาตรา ๗๙ วรรคสอง)

ส่งพร้อมหนังสือ ที่ นร ๐๙๐๙/๑๑๐ ลงวันที่ ๒๗ กันยายน ๒๕๖๒ ซึ่งสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกามีถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

๒. พระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล พ.ศ. ๒๕๖๒

๒.๑ ดำเนินการแต่งตั้งประธานกรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ ภายใน ๙๐ วัน นับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ (มาตรา ๙๑ วรรคสอง)

๒.๒ ดำเนินการเพื่อให้มีคณะกรรมการกำกับสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลภายใน ๙๐ วัน นับแต่วันที่ได้มีการแต่งตั้งประธานกรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ (มาตรา ๙๒ วรรคหนึ่ง)

๒.๓ ดำเนินการจัดตั้งสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลภายใน ๑ ปี นับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ (มาตรา ๙๓)

๒.๔ ดำเนินการแต่งตั้งเลขาธิการคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลภายใน ๙๐ วัน นับแต่วันที่จัดตั้งสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลแล้วเสร็จ (มาตรา ๙๒ วรรคสอง)

ปัจจุบันสำนักงานปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมได้ดำเนินการในเรื่องการแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิของ กมช. ตามมาตรา ๗๘ วรรคหนึ่ง แห่งพระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ฯ และดำเนินการในเรื่องการแต่งตั้งประธานกรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิของคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลตามมาตรา ๙๑ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลฯ แต่เนื่องจากการดำเนินการดังกล่าวอยู่ในช่วงปลายของรัฐบาลที่แล้ว ทำให้กระบวนการดังกล่าวหยุดชะงัก ซึ่งส่งผลกระทบอย่างมากต่อระยะเวลาการดำเนินการตามแผน และมีแนวโน้มสูงว่าอาจไม่สามารถดำเนินการได้ทันภายในระยะเวลาที่กำหนดดังกล่าว เพื่อให้เกิดความชัดเจนในการปฏิบัติตามกฎหมาย จึงขอหารือในประเด็นปัญหาข้อกฎหมาย ดังนี้

(๑) กรณีที่ไม่สามารถดำเนินการแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิของ กมช. และแต่งตั้งประธานกรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิของคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลได้ทันตามระยะเวลาดังกล่าว จะส่งผลต่อหน้าที่และอำนาจของคณะกรรมการ สำนักงาน และเลขาธิการ รวมถึงหน้าที่และอำนาจของสำนักงานปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคม ปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคม และรองปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมในฐานะที่ทำหน้าที่ชั่วคราวตามบทเฉพาะกาลตามพระราชบัญญัติทั้งสองฉบับหรือไม่ อย่างไร

(๒) กรณีที่ไม่สามารถดำเนินการแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิของ กมช. และแต่งตั้งประธานกรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิของคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลได้ทันตามระยะเวลาดังกล่าว กระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมจะสามารถดำเนินการเพื่อให้มี กกม. และ กบส. จัดตั้งสำนักงานคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติ และแต่งตั้งเลขาธิการคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติ ตามพระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ฯ และจะสามารถดำเนินการเพื่อให้มีคณะกรรมการกำกับสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล จัดตั้งสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล และแต่งตั้งเลขาธิการคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล ตามพระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลฯ ต่อไปได้โดยชอบด้วยกฎหมายหรือไม่ อย่างไร

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) ได้พิจารณาข้อหารือของกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคม โดยมีผู้แทนกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคม (สำนักงานปลัดกระทรวง) เป็นผู้ชี้แจงข้อเท็จจริงแล้ว มีความเห็นดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง ในกรณีที่ไม่สามารถแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิในคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติ (กมช.) ตามพระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ พ.ศ. ๒๕๖๒ หรือไม่สามารถแต่งตั้งประธานกรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิในคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลตามพระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล พ.ศ. ๒๕๖๒ ได้ทันตามระยะเวลาที่กำหนดในบทเฉพาะกาล กรณีจะส่งผลต่อหน้าที่และอำนาจของคณะกรรมการ สำนักงาน และเลขาธิการ รวมถึงหน้าที่และอำนาจของสำนักงานปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคม ปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคม และรองปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคม ในฐานะที่ทำหน้าที่ชั่วคราวตามบทเฉพาะกาลตามพระราชบัญญัติทั้งสองฉบับหรือไม่อย่างไร นั้น

กรณีพระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ พ.ศ. ๒๕๖๒

เห็นว่า มาตรา ๗๘[๑] วรรคหนึ่ง แห่งพระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ฯ เป็นบทเฉพาะกาลที่กำหนดขึ้นเพื่อรองรับให้กรรมการโดยตำแหน่งตามมาตรา ๕[๒] วรรคหนึ่ง (๑) และ (๒) และเลขาธิการคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติ สามารถปฏิบัติหน้าที่ กมช. ไปพลางก่อนในระยะแรกของการใช้บังคับกฎหมาย เพื่อให้การดำเนินการต่าง ๆ ตามพระราชบัญญัตินี้ สามารถเริ่มดำเนินการได้ทันทีเมื่อกฎหมายมีผลใช้บังคับ โดยบทเฉพาะกาลนี้ได้กำหนดระยะเวลาในการดำเนินการแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิตามมาตรา ๕ วรรคหนึ่ง (๓) ให้แล้วเสร็จภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ ซึ่งการที่กฎหมายกำหนดระยะเวลาให้สามารถดำเนินการในเรื่องใดเรื่องหนึ่งไว้ แม้การดำเนินการนั้นจะพ้นกำหนดระยะเวลาที่กฎหมายกำหนดไว้แล้วก็ตาม แต่หากยังต้องดำเนินการเพื่อให้เกิดผลตามบทบัญญัติของกฎหมาย ย่อมถือได้ว่าบทบัญญัติที่กำหนดระยะเวลาเหล่านั้นมีวัตถุประสงค์เพื่อเป็นการเร่งรัดการดำเนินการให้เป็นไปตาม

---

[๑] มาตรา ๗๘ ในวาระเริ่มแรก ให้คณะกรรมการประกอบด้วยประธานกรรมการและกรรมการตามมาตรา ๕ (๑) (๒) และให้เลขาธิการคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติเป็นกรรมการและเลขานุการ เพื่อปฏิบัติหน้าที่เท่าที่จำเป็นไปพลางก่อน และให้ดำเนินการแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิของคณะกรรมการตามมาตรา ๕ (๓) ให้แล้วเสร็จภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ

ในการแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิตามวรรคหนึ่ง รัฐมนตรีว่าการกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมอาจเสนอรายชื่อบุคคลต่อคณะรัฐมนตรีเพื่อพิจารณาแต่งตั้งเป็นกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิดังกล่าวด้วยได้

[๒] มาตรา ๕ ให้มีคณะกรรมการคณะหนึ่งเรียกว่า "คณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติ" เรียกโดยย่อว่า "กมช." และให้ใช้ชื่อเป็นภาษาอังกฤษว่า "National Cyber Security Committee" เรียกโดยย่อว่า "NCSC" ประกอบด้วย

(๑) นายกรัฐมนตรี เป็นประธานกรรมการ

(๒) กรรมการโดยตำแหน่ง ได้แก่ รัฐมนตรีว่าการกระทรวงกลาโหม รัฐมนตรีว่าการกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคม ปลัดกระทรวงการคลัง ปลัดกระทรวงยุติธรรม ผู้บัญชาการตำรวจแห่งชาติ และเลขาธิการสภาความมั่นคงแห่งชาติ

(๓) กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ จำนวนไม่เกินเจ็ดคน ซึ่งคณะรัฐมนตรีแต่งตั้งจากผู้มีความรู้ความเชี่ยวชาญ และประสบการณ์เป็นที่ประจักษ์ในด้านการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ ด้านเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร ด้านการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล ด้านวิทยาศาสตร์ ด้านวิศวกรรมศาสตร์ ด้านกฎหมาย ด้านการเงิน หรือด้านอื่นที่เกี่ยวข้อง และเป็นประโยชน์ต่อการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์

ให้เลขาธิการเป็นกรรมการและเลขานุการ และให้เลขาธิการแต่งตั้งพนักงานของสำนักงานเป็นผู้ช่วยเลขานุการได้ไม่เกินสองคน

กฎหมาย กำหนดระยะเวลาในการดำเนินการแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒินี้ จึงเป็นระยะเวลาเร่งรัดเพื่อให้มีการดำเนินการดังกล่าวให้แล้วเสร็จโดยเร็ว ดังนั้น แม้ไม่สามารถแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิได้ทันตามระยะเวลาที่กำหนด คณะกรรมการที่ปฏิบัติหน้าที่ตามบทเฉพาะกาลมาตรา ๗๘ ก็ยังคงสามารถดำเนินการตามหน้าที่และอำนาจที่กฎหมายบัญญัติให้เป็นหน้าที่และอำนาจของ กมช. ต่อไปได้

ในส่วนของสำนักงานปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมที่ทำหน้าที่สำนักงานคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติ และปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมที่ทำหน้าที่เลขาธิการคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติ เป็นการชั่วคราวในระหว่างที่การจัดตั้งสำนักงานคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติยังไม่แล้วเสร็จ นั้น เป็นการทำหน้าที่โดยผลของบทบัญญัติมาตรา ๘๐[๓] วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ฯ ที่มุ่งหมายเพื่อให้มีองค์กรและผู้บริหารสูงสุดขององค์กรที่จะทำหน้าที่บริหารกิจการต่าง ๆ ให้เป็นไปตามวัตถุประสงค์ของกฎหมายในระยะเริ่มแรกที่กฎหมายมีผลใช้บังคับ ดังนั้น สำนักงานปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคม และปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคม จึงยังคงสามารถปฏิบัติการต่าง ๆ ตามหน้าที่และอำนาจที่กฎหมายบัญญัติไว้สำหรับสำนักงานคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติและเลขาธิการคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติต่อไปได้จนกว่าจะได้มีการจัดตั้งสำนักงานและแต่งตั้งเลขาธิการตามพระราชบัญญัตินี้

กรณีพระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล พ.ศ. ๒๕๖๒

เห็นว่า มาตรา ๙๑[๕] แห่งพระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลฯ ซึ่งบัญญัติรองรับให้กรรมการโดยตำแหน่งตามมาตรา ๘[๕] วรรคหนึ่ง (๒) และ (๓) และเลขาธิการคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล สามารถปฏิบัติหน้าที่คณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลไปพลางก่อน

---

[๓] มาตรา ๘๐ ให้ดำเนินการจัดตั้งสำนักงานให้แล้วเสร็จเพื่อปฏิบัติงานตามพระราชบัญญัตินี้ภายในหนึ่งปีนับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ

ในระหว่างที่การดำเนินการจัดตั้งสำนักงานยังไม่แล้วเสร็จ ให้สำนักงานปลัดกระทรวง กระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมทำหน้าที่สำนักงานตามพระราชบัญญัตินี้ และให้ปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมทำหน้าที่เลขาธิการจนกว่าจะมีการแต่งตั้งเลขาธิการตามมาตรา ๗๙ วรรคสอง

[๔] มาตรา ๙๑ ในวาระเริ่มแรก ให้คณะกรรมการประกอบด้วยกรรมการตามมาตรา ๘ (๒) (๓) และให้เลขาธิการคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลเป็นกรรมการและเลขานุการ เพื่อปฏิบัติหน้าที่เท่าที่จำเป็นไปพลางก่อนแต่ไม่เกินเก้าสิบวันนับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ และให้รองประธานกรรมการทำหน้าที่ประธานกรรมการเป็นการชั่วคราว

ให้สำนักงานดำเนินการให้มีการแต่งตั้งประธานกรรมการตามมาตรา ๘ (๑) และกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิตามมาตรา ๘ (๔) ภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ

[๕] มาตรา ๘ ให้มีคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล ประกอบด้วย

(๑) ประธานกรรมการ ซึ่งสรรหาและแต่งตั้งจากผู้มีความรู้ ความเชี่ยวชาญ และประสบการณ์เป็นที่ประจักษ์ในด้านการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล ด้านการคุ้มครองผู้บริโภค ด้านเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร ด้านสังคมศาสตร์ ด้านกฎหมาย ด้านสุขภาพ ด้านการเงิน หรือด้านอื่น ทั้งนี้ ต้องเกี่ยวข้องและเป็นประโยชน์ต่อการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล

(๒) ปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคม เป็นรองประธานกรรมการ

(๓) กรรมการโดยตำแหน่ง จำนวนห้าคน ได้แก่ ปลัดสำนักนายกรัฐมนตรี เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา เลขาธิการคณะกรรมการคุ้มครองผู้บริโภค อธิบดีกรมคุ้มครองสิทธิและเสรีภาพ และอัยการสูงสุด

(มีต่อหน้าถัดไป)

โดยกำหนดระยะเวลาในการดำเนินการแต่งตั้งประธานกรรมการตามมาตรา ๘ วรรคหนึ่ง (๑) และกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิตามมาตรา ๘ วรรคหนึ่ง (๔) นั้น เป็นบทบัญญัติที่มีความมุ่งหมายในลักษณะเดียวกับมาตรา ๗๘ วรรคหนึ่ง[๖] แห่งพระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ฯ และในส่วนของสำนักงานปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคม และรองปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมที่รัฐมนตรีแต่งตั้ง ซึ่งมาตรา ๙๓[๗] วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลฯ กำหนดให้ทำหน้าที่สำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล และเลขาธิการคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล เป็นการชั่วคราวในระหว่างที่การจัดตั้งสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลยังไม่แล้วเสร็จ ก็เป็นบทบัญญัติที่มีความมุ่งหมายในลักษณะเดียวกับมาตรา ๘๐ วรรคสอง[๘] แห่งพระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ฯ ดังนั้น แม้ไม่สามารถแต่งตั้งประธานกรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิได้ทันตามระยะเวลาที่กำหนด คณะกรรมการ สำนักงานปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคม และรองปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคม ที่ปฏิบัติหน้าที่ตามบทเฉพาะกาล ก็ยังคงสามารถปฏิบัติการต่าง ๆ ตามหน้าที่และอำนาจที่กฎหมายบัญญัติไว้ต่อไปได้ ดังเหตุผลที่ได้กล่าวมาแล้วในกรณีของพระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ฯ ข้างต้น

ประเด็นที่สอง ในกรณีที่ไม่สามารถแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิใน กมช. ตามพระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ พ.ศ. ๒๕๖๒ หรือไม่สามารถแต่งตั้งประธานกรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิในคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลตามพระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล พ.ศ. ๒๕๖๒ ได้ทันตามระยะเวลาที่กำหนดในบทเฉพาะกาล กระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมจะสามารถดำเนินการเพื่อให้มีคณะกรรมการกำกับดูแลด้านความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ (กกม.) และคณะกรรมการบริหารสำนักงานคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ (กบส.) จัดตั้งสำนักงานคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติ และแต่งตั้งเลขาธิการคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติ ตามพระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ พ.ศ. ๒๕๖๒ และจะสามารถดำเนินการเพื่อให้มีคณะกรรมการกำกับสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล

(ต่อจากเชิงอรรถที่ ๕)

(๔) กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ จำนวนเก้าคน ซึ่งสรรหาและแต่งตั้งจากผู้มีความรู้ ความเชี่ยวชาญและประสบการณ์เป็นที่ประจักษ์ในด้านการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล ด้านการคุ้มครองผู้บริโภค ด้านเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร ด้านสังคมศาสตร์ ด้านกฎหมาย ด้านสุขภาพ ด้านการเงินหรือด้านอื่น ทั้งนี้ ต้องเกี่ยวข้องและเป็นประโยชน์ต่อการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล

ให้เลขาธิการเป็นกรรมการและเลขานุการ และให้เลขาธิการแต่งตั้งพนักงานของสำนักงานเป็นผู้ช่วยเลขานุการได้ไม่เกินสองคน

ฯลฯ ฯลฯ

[๖]โปรดดูเชิงอรรถที่ ๑, ข้างต้น

[๗]มาตรา ๙๓ ให้ดำเนินการจัดตั้งสำนักงานให้แล้วเสร็จเพื่อปฏิบัติงานตามพระราชบัญญัตินี้ภายในหนึ่งปีนับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ

ในระหว่างที่การดำเนินการจัดตั้งสำนักงานยังไม่แล้วเสร็จ ให้สำนักงานปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมทำหน้าที่สำนักงานตามพระราชบัญญัตินี้ และให้รัฐมนตรีแต่งตั้งรองปลัดกระทรวงดิจิทัลเพื่อเศรษฐกิจและสังคมคนหนึ่งทำหน้าที่เลขาธิการจนกว่าจะมีการแต่งตั้งเลขาธิการตามมาตรา ๙๒ วรรคสอง

[๘]โปรดดูเชิงอรรถที่ ๓, ข้างต้น

จัดตั้งสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล และแต่งตั้งเลขาธิการคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล ตามพระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล พ.ศ. ๒๕๖๒ ต่อไปได้โดยชอบด้วยกฎหมายหรือไม่ อย่างไร นั้น

กรณีพระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ พ.ศ. ๒๕๖๒

เห็นว่า การที่มาตรา ๗๙[๙] วรรคหนึ่ง แห่งพระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ฯ ได้กำหนดให้ดำเนินการเพื่อให้มี กกม. และ กบส. ภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่ได้มีการแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิของ กมช. นั้น ก็โดยวัตถุประสงค์ที่จะให้การดำเนินการเพื่อให้ กกม. และ กบส. มีองค์ประกอบครบถ้วนตามกฎหมาย จะดำเนินการได้ก็ต่อเมื่อ กมช. มีองค์ประกอบครบถ้วนตามมาตรา ๕[๑๐] แห่งพระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ฯ แล้ว ดังนั้น เมื่อในขณะนี้ยังไม่มีการแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิของ กมช. ดังกล่าว จึงย่อมไม่สามารถดำเนินการเพื่อให้มี กกม. และ กบส. ได้

สำหรับสำนักงานคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติ มาตรา ๘๐ วรรคหนึ่ง[๑๑] กำหนดให้จัดตั้งให้แล้วเสร็จภายในหนึ่งปีนับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ ส่วนการแต่งตั้งเลขาธิการคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติ มาตรา ๗๙ วรรคสอง กำหนดให้แต่งตั้งให้แล้วเสร็จภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่จัดตั้งสำนักงานแล้วเสร็จ โดยในการดำเนินการทั้ง ๒ กรณีดังกล่าว มิได้อยู่ภายใต้เงื่อนไขของการได้มาซึ่งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิของ กมช. ด้วยแต่อย่างใด ดังนั้น การจัดตั้งสำนักงานคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติจึงสามารถเริ่มดำเนินการได้นับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้มีผลใช้บังคับ และเมื่อมีการจัดตั้งสำนักงานดังกล่าวแล้วเสร็จจึงจะดำเนินการแต่งตั้งเลขาธิการคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติต่อไปได้

กรณีพระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล พ.ศ. ๒๕๖๒

เห็นว่า มาตรา ๙๒[๑๒] วรรคหนึ่ง แห่งพระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลฯ ที่กำหนดให้ดำเนินการเพื่อให้มีคณะกรรมการกำกับสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล ภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่ได้มีการแต่งตั้งประธานกรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิในคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล นั้น เป็นบทบัญญัติที่มีความมุ่งหมายในลักษณะเดียวกับมาตรา ๗๙ วรรคหนึ่ง[๑๓] แห่งพระราชบัญญัติการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์ฯ ดังนั้น เมื่อในขณะนี้ยังไม่มีการแต่งตั้งประธานกรรมการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิดังกล่าว จึงย่อมไม่สามารถดำเนินการเพื่อให้มีคณะกรรมการกำกับสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลได้

---

[๙]มาตรา ๗๙ ให้ดำเนินการเพื่อให้มี กกม. และ กบส. ภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่ได้มีการแต่งตั้งกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิของคณะกรรมการตามมาตรา ๗๘

ให้ดำเนินการแต่งตั้งเลขาธิการคณะกรรมการการรักษาความมั่นคงปลอดภัยไซเบอร์แห่งชาติตามพระราชบัญญัตินี้ให้แล้วเสร็จภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่จัดตั้งสำนักงานแล้วเสร็จตามมาตรา ๘๐

[๑๐]โปรดดูเชิงอรรถที่ ๒, ข้างต้น

[๑๑]โปรดดูเชิงอรรถที่ ๓, ข้างต้น

[๑๒]มาตรา ๙๒ ให้ดำเนินการเพื่อให้มีคณะกรรมการกำกับสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่ได้มีการแต่งตั้งประธานกรรมการ และกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิตามมาตรา ๙๑

ให้ดำเนินการแต่งตั้งเลขาธิการคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลตามพระราชบัญญัตินี้ให้แล้วเสร็จภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่จัดตั้งสำนักงานแล้วเสร็จตามมาตรา ๙๓

[๑๓]โปรดดูเชิงอรรถที่ ๙, ข้างต้น

สำหรับการจัดตั้งสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล มาตรา ๙๓ วรรคหนึ่ง[๑๔] แห่งพระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลฯ มิได้อยู่ภายใต้เงื่อนไขของการมีประธานกรรมการหรือกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิของคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล ดังนั้น การจัดตั้งสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล จึงสามารถดำเนินการได้นับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้มีผลใช้บังคับเช่นเดียวกัน

ส่วนการแต่งตั้งเลขาธิการคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล แม้มาตรา ๙๒ วรรคสอง[๑๕] แห่งพระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลฯ จะกำหนดให้มีการแต่งตั้งภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่จัดตั้งสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลแล้วเสร็จก็ตาม แต่โดยที่การแต่งตั้งเลขาธิการดังกล่าวมีกระบวนการที่ต้องมีการสรรหาโดยคณะกรรมการสรรหา รวมถึงมีขั้นตอนในการแต่งตั้ง อันอยู่ในหน้าที่และอำนาจของคณะกรรมการกำกับสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลเป็นการเฉพาะตามที่กำหนดในมาตรา ๕๔ วรรคหนึ่ง (๕)[๑๖] และมาตรา ๕๗[๑๗] ดังนั้น หากยังไม่มีคณะกรรมการกำกับสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลก็จะยังไม่สามารถแต่งตั้งเลขาธิการคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลได้

อนึ่ง คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) มีข้อสังเกตว่า การที่กำหนดระยะเวลาในบทเฉพาะกาลสำหรับการดำเนินการต่าง ๆ ตามประเด็นข้อหารือเกี่ยวกับพระราชบัญญัติทั้งสองฉบับจะเป็นกำหนดระยะเวลาเร่งรัดที่กำหนดขึ้นเพื่อให้มีการดำเนินการดังกล่าวให้แล้วเสร็จโดยเร็ว เพื่อให้กลไกตามพระราชบัญญัติทั้งสองฉบับนี้สามารถเกิดขึ้นโดยครบถ้วนเพื่อประโยชน์ในการบังคับใช้กฎหมาย สมควรที่ผู้มีหน้าที่เกี่ยวข้องนั้นจะต้องเร่งดำเนินการตามที่กฎหมายกำหนดเพื่อให้กลไกของกฎหมายเกิดขึ้นโดยเร็วต่อไป

(นางสาวจารุวรรณ เฮงตระกูล)
เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
กันยายน ๒๕๖๒

---

[๑๔] โปรดดูเชิงอรรถที่ ๗, ข้างต้น

[๑๕] โปรดดูเชิงอรรถที่ ๑๒, ข้างต้น

[๑๖] มาตรา ๕๔ คณะกรรมการกำกับสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลมีหน้าที่และอำนาจ ดังต่อไปนี้

ฯลฯ ฯลฯ

(๕) แต่งตั้งคณะกรรมการสรรหาเลขาธิการ

ฯลฯ ฯลฯ

[๑๗] มาตรา ๕๗ ให้สำนักงานมีเลขาธิการคนหนึ่งซึ่งคณะกรรมการกำกับสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลแต่งตั้ง มีหน้าที่บริหารกิจการของสำนักงาน

การแต่งตั้งเลขาธิการตามวรรคหนึ่ง ให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์และวิธีการสรรหาตามที่คณะกรรมการกำกับสำนักงานคณะกรรมการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลกำหนด