

ด่วนที่สุด

ที่ สทช ๕๐๑๑/๖๓๑๐๙



สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

รหัสเรื่อง : สธ982

รับที่ : ๕6417/56

วันที่ : 03 พ.ค. 56 เวลา: 15:34

สภค 1/49.1

3 พค 56

15.40 น.

สำนักงานคณะกรรมการกิจการ
กระจายเสียง กิจการโทรทัศน์
และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ
ถนนพหลโยธิน กรุงเทพฯ ๑๐๕๐๐

๓ พฤษภาคม ๒๕๕๖

เรื่อง ความเห็นต่อแผนการบริหารจัดการทรัพยากรที่ได้มาจากสัญญาสัมปทานและแนวทางการขอปรับปรุงการใช้งานคลื่นความถี่ของบริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) และบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน)

เรียน เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

อ้างถึง หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๕๐๖/ว(ล)๑๐๖๑๙ ลงวันที่ ๒๕ เมษายน ๒๕๕๖

- สิ่งที่ส่งมาด้วย
๑. สำเนาแผนแม่บทการบริหารคลื่นความถี่ (พ.ศ. ๒๕๕๕)
 ๒. สำเนารายงานการประชุมคณะกรรมการที่ปรึกษาด้านกฎหมาย กสทช. ครั้งที่ ๘/๒๕๕๕ เมื่อวันที่ ๒๑ กันยายน ๒๕๕๕
 ๓. สำเนาหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ด่วนที่สุด ที่ ๕๐๑๑/๐๔๔๙๒ ลงวันที่ ๑๒ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๖
 ๔. สำเนาหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ด่วนที่สุด ที่ ๕๐๑๑/๑๑๓๘๒ ลงวันที่ ๑๑ เมษายน ๒๕๕๖
 ๕. สำเนาหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ด่วนที่สุด ที่ ๕๐๑๑/๐๖๓๘๔ ลงวันที่ ๔ มีนาคม ๒๕๕๖

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีได้มีหนังสือถึงเลขาธิการคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติแจ้งว่า กระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารได้เสนอเรื่อง แผนการบริหารจัดการทรัพยากรที่ได้มาจากสัญญาสัมปทานและแนวทางการขอปรับปรุงการใช้งานคลื่นความถี่ของบริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) และบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) ไปเพื่อดำเนินการและประมาณการว่าจะนำเรื่องดังกล่าวเสนอคณะรัฐมนตรีในวันที่ ๗ พฤษภาคม ๒๕๕๖ จึงขอให้เสนอความเห็นในส่วนที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรีโดยด่วน ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

สำนักงาน ...

สำนักงานคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติได้พิจารณาแล้วเห็นว่า กรณีกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารเสนอแผนการดำเนินการตามแนวทางการขอปรับปรุงการใช้งานคลื่นความถี่ของบริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) และบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) ดังกล่าวเป็นแนวทางไม่สอดคล้องกับบทบัญญัติของกฎหมายที่อยู่ในอำนาจหน้าที่และความรับผิดชอบของ กสทช. ดังนี้

๑. ตามมาตรา ๔๗ และมาตรา ๓๐๕ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พุทธศักราช ๒๕๕๐ และมาตรา ๘๗ ประกอบมาตรา ๘๓ วรรคสาม แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ บัญญัติให้ กสทช. ทำหน้าที่จัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม และให้ กสทช. กำหนดระยะเวลาที่แน่นอนในการให้ผู้ได้รับจัดสรรคลื่นความถี่หรือใช้คลื่นความถี่คืนคลื่นความถี่ เพื่อให้ กสทช. นำคลื่นความถี่ดังกล่าวไปจัดสรรใหม่หรือปรับปรุงการใช้งานคลื่นความถี่ตามที่กำหนดในแผนแม่บทการบริหารคลื่นความถี่ โดยคำนึงถึงประโยชน์สาธารณะและความจำเป็นของการประกอบกิจการและการใช้คลื่นความถี่ต่อไป และตามมาตรา ๔๕ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ บัญญัติว่า “ผู้ใดประสงค์จะใช้คลื่นความถี่เพื่อกิจการโทรคมนาคมต้องได้รับใบอนุญาตตามพระราชบัญญัตินี้ ซึ่งต้องดำเนินการโดยวิธีการประมูลคลื่นความถี่ ทั้งนี้ ตามหลักเกณฑ์ วิธีการ ระยะเวลาและเงื่อนไขที่ กสทช. ประกาศกำหนด”

๒. บริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) และบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) เป็นผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการกิจการโทรคมนาคม ตามพระราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๔ ดังนั้น การประกอบกิจการโทรคมนาคมและการใช้คลื่นความถี่ของบริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) และบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) จึงต้องอยู่ในการกำกับดูแลของ กสทช. และจะต้องปฏิบัติตามพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ พระราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๔ และหลักเกณฑ์ที่ กสทช. ประกาศกำหนด รวมถึงการปฏิบัติตามแผนแม่บทการบริหารคลื่นความถี่ (พ.ศ. ๒๕๕๕) ข้อ ๘.๒.๑ ซึ่งกำหนดให้ “กรณีส่วนราชการ รัฐวิสาหกิจและหน่วยงานของรัฐที่นำคลื่นความถี่ไปให้ผู้อื่นประกอบกิจการโดยการอนุญาต สัมปทาน หรือสัญญาที่ขอบด้วยกฎหมาย ซึ่งผ่านการตรวจสอบโดย กสทช. แล้ว ให้คืนคลื่นความถี่เมื่อสิ้นสุดอายุการอนุญาต สัมปทาน หรือสัญญานั้น ...” และข้อ ๘.๒.๓ ซึ่งกำหนดว่า “กรณีผู้ได้รับอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่โดยขอบด้วยกฎหมายที่มีได้กำหนดอายุการใช้งานคลื่นความถี่ไว้ กสทช. จะกำหนดเวลาสิ้นสุดการใช้คลื่นความถี่ โดยคำนึงถึงประโยชน์สาธารณะ ความจำเป็นของการประกอบกิจการและการใช้คลื่นความถี่ ซึ่งตามข้อ ๘.๒.๓.๓ กำหนดระยะเวลากรณีกิจการโทรคมนาคมและกิจการอื่นให้มีระยะเวลาสูงสุดไม่เกิน ๑๕ ปี นับแต่วันที่วันแผนแม่บทการบริหารคลื่นความถี่ใช้บังคับ ทั้งนี้ ไม่เกินระยะเวลาที่ได้รับอนุญาตให้ประกอบกิจการโทรคมนาคมโดยขอบด้วยกฎหมาย” รายละเอียดปรากฏตามสิ่งที่ส่งมาด้วย ๑.

๓. กรณีสิทธิที่จะใช้คลื่นความถี่ย่าน ๘๐๐ MHz ย่าน ๑๘๐๐ MHz และคลื่นความถี่ ย่าน ๙๐๐ MHz ตามสัญญาสัมปทานที่บริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) และบริษัท ทีโอที จำกัด

(มหาชน) ...

(มหาชน) ทำกับเอกชนตามลำดับ นั้น คณะกรรมการกิจการโทรคมนาคม (กทค.) ปฏิบัติหน้าที่แทน กสทช. พิจารณาแล้วมีความเห็นสอดคล้องตามความเห็นของคณะอนุกรรมการที่ปรึกษาด้านกฎหมาย กสทช. ซึ่งได้ให้ความเห็นว่า เมื่อพิจารณาตามความและเจตนารมณ์ตามมาตรา ๔๗ และมาตรา ๓๐๕ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พุทธศักราช ๒๕๕๐ แล้ว จะเห็นได้ว่าคลื่นความถี่เป็นทรัพยากร สื่อสารของชาติเพื่อประโยชน์สาธารณะ เมื่อการอนุญาต สัมปทาน หรือสัญญาในการให้เอกชนเป็นผู้ประกอบการสิ้นสุดลงสิทธิในการใช้คลื่นความถี่เพื่อการประกอบกิจการโทรคมนาคมดังกล่าวย่อมที่จะสิ้นสุดลงด้วยเช่นกัน โดยสิทธิในการใช้งานคลื่นความถี่ดังกล่าวย่อมตกคืนแก่สาธารณะ ซึ่ง กสทช. โดย กทค. เป็นผู้มีอำนาจในการบริหารจัดการสิทธิในการใช้งานคลื่นความถี่ดังกล่าวตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่กฎหมายว่าด้วยองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมกำหนดต่อไป ดังนั้น เมื่อสิทธิในการใช้คลื่นความถี่เพื่อการประกอบกิจการโทรคมนาคมดังกล่าวสิ้นสุดลงแล้ว ผู้ได้รับการจัดสรรคลื่นความถี่หรือใช้คลื่นความถี่มีหน้าที่คืนคลื่นความถี่ดังกล่าวเพื่อให้ กสทช. นำคลื่นความถี่ดังกล่าวไปจัดสรรใหม่หรือปรับปรุงการใช้งานคลื่นความถี่ตามกฎหมายกำหนด โดยกฎหมายบัญญัติให้ กสทช. ต้องคำนึงถึงประโยชน์สาธารณะและความจำเป็นของการประกอบกิจการและการใช้คลื่นความถี่ต่อไป ทั้งนี้ ผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการโทรคมนาคมและผู้ได้รับอนุญาต สัมปทาน หรือสัญญามีหน้าที่ในการจัดให้มีมาตรการเยียวยาผลกระทบที่จะเกิดขึ้นต่อผู้ใช้บริการภายหลังการสิ้นสุดการอนุญาตให้ประกอบกิจการ ตามมาตรา ๑๕ แห่งพระราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๔ และข้อ ๒๔ ของเงื่อนไขในการอนุญาตใบอนุญาตประกอบกิจการโทรคมนาคมแบบที่สาม ประกอบมาตรา ๘๐ แห่งพระราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๔ และมาตรา ๘๗ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ ด้วยเหตุดังกล่าว บริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) และบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) ในฐานะผู้ได้รับการจัดสรรคลื่นความถี่และเอกชนคู่สัญญาในฐานะผู้ใช้คลื่นความถี่จึงมีหน้าที่ตามกฎหมายในการคืนคลื่นความถี่ดังกล่าวตามสัญญาแก่ กสทช. เพื่อ กสทช. จะได้นำคลื่นความถี่ดังกล่าวไปจัดสรรใหม่โดยวิธีการประมูลคลื่นความถี่ตามที่กฎหมายกำหนดไว้ต่อไป รายละเอียดปรากฏตามสิ่งที่ส่งมาด้วย ๒. - ๕.

๔. สำหรับกรณีคลื่นความถี่ย่าน ๔๗๐ MHz และคลื่นความถี่ย่าน ๒๓๐๐ MHz หรือคลื่นความถี่ใดๆ ที่มีการกำหนดอายุให้คืนคลื่นความถี่ต้องเป็นไปตามแผนแม่บทการบริหารคลื่นความถี่ (พ.ศ. ๒๕๕๕) ข้อ ๘.๒.๒ ที่กำหนดว่า “ผู้ได้รับอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่โดยชอบด้วยกฎหมายที่มีการกำหนดอายุ ให้คืนคลื่นความถี่เมื่อสิ้นสุดอายุการอนุญาต” และกรณีที่มีได้มีการกำหนดอายุไว้ต้องเป็นไปตามข้อ ๘.๒.๓ ซึ่งกำหนดว่า “กรณีผู้ได้รับอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่โดยชอบด้วยกฎหมายที่มีได้กำหนดอายุการใช้งานคลื่นความถี่ไว้ กสทช. จะกำหนดเวลาสิ้นสุดการใช้คลื่นความถี่ โดยคำนึงถึงประโยชน์สาธารณะ ความจำเป็นของการประกอบกิจการและการใช้คลื่นความถี่ ซึ่งตามข้อ ๘.๒.๓.๓ กำหนดระยะเวลากิจการโทรคมนาคมและกิจการอื่นให้มีระยะเวลาสูงสุดไม่เกิน ๑๕ ปี นับแต่วันที่วันแผนแม่บทการบริหารคลื่นความถี่ใช้บังคับ ทั้งนี้ ไม่เกินระยะเวลาที่ได้รับอนุญาตให้ประกอบกิจการโทรคมนาคมโดยชอบด้วยกฎหมาย”

๕. กรณีกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารระบุว่า แผนการทางการขอปรับปรุงการใช้งานคลื่นความถี่ของบริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) และบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) ดังกล่าวเป็นการดำเนินการที่สอดคล้องกับนโยบายที่คณะรัฐมนตรีแถลงไว้ต่อรัฐสภา นั้น เห็นว่า กสทช. ยินดีดำเนินการตามอำนาจหน้าที่ให้สอดคล้องกับนโยบายที่คณะรัฐมนตรีแถลงไว้ต่อรัฐสภาและมีความร่วมมือที่ดีกับกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารตลอดมา ซึ่งนโยบายที่อ้างมาเป็นเรื่อง ที่ กสทช. ดำเนินการสอดคล้องอยู่แล้ว อย่างไรก็ตาม ในส่วนของการปฏิบัติตามนโยบายในส่วน ของ รายละเอียดเป็นเรื่องที่จะต้องดำเนินการให้สอดคล้องกับกฎหมายและไม่อาจนำมาเป็นข้ออ้างเพื่อยกเว้น การปฏิบัติตามกฎหมายได้ โดยเฉพาะในส่วนที่อยู่ภายใต้การกำกับดูแลของ กสทช. ที่จะต้องปฏิบัติให้ เป็นไปตามบทบัญญัติของรัฐธรรมนูญและกฎหมายที่เกี่ยวข้อง และแม้จะจัดทำแผนบริหารจัดการ สิทธิที่ได้มาจากสัญญาสัมปทาน ก็มิอาจนำเป็นข้อยกเว้นอยู่เหนืออำนาจหน้าที่ของ กสทช. ในการ ปฏิบัติตามกฎหมายและแผนแม่บทการบริหารคลื่นความถี่ได้ จึงเป็นกรณีการละเมิดกับการที่ กสทช. จะต้อง ดำเนินการให้สอดคล้องกับนโยบายที่คณะรัฐมนตรีแถลงไว้ต่อรัฐสภาตามมาตรา ๗๔ แห่งพระราชบัญญัติ องค์การจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการ โทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ ตามที่กระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารแจ้งแต่อย่างใด อีกทั้ง การเสนอให้มีการเห็นชอบแนวทางการขอปรับปรุงการใช้งานคลื่นความถี่นั้น กสทช. โดย กทค. ได้มีมติ ครั้งที่ ๑๑/๒๕๕๖ เมื่อวันที่ ๒๐ มีนาคม ๒๕๕๖ ว่า การที่ กสทช. จะอนุญาตให้มีการปรับปรุงการใช้งาน คลื่นความถี่จะต้องเป็นกรณีที่ได้รับอนุญาตยังคงมีสิทธิในการใช้คลื่นความถี่ดังกล่าว แต่หากสิทธิใน การใช้คลื่นความถี่สิ้นสุดไปเพราะสัญญาสัมปทานสิ้นสุดแล้ว ก็มิอาจไปขอให้มีการปรับปรุงการใช้งาน คลื่นความถี่เพื่อให้มีผลในการขยายระยะเวลาอนุญาตการใช้คลื่นความถี่ออกไปได้

ดังนั้น จึงเห็นว่า กรณีกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารเสนอแผนการ บริหารจัดการทรัพย์สินที่ได้มาจากสัญญาสัมปทานและแนวทางการขอปรับปรุงการใช้งานคลื่นความถี่ของ บริษัท กสท โทรคมนาคม จำกัด (มหาชน) และบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) นั้น ขัดต่อบทบัญญัติของ กฎหมายที่อยู่ในอำนาจหน้าที่และความรับผิดชอบของ กสทช. และไม่อยู่ในอำนาจของคณะรัฐมนตรีที่จะ พิจารณาให้ความเห็นชอบได้ โดยหากคณะรัฐมนตรีให้ความเห็นชอบต่อแผนและแนวทางดังกล่าว ก็อาจจะเป็นเหตุให้มติของคณะรัฐมนตรีขัดต่อกฎหมายได้

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณา

ขอแสดงความนับถือ



(นายฐากร ตัณฑสิทธิ์)

เลขาธิการ กสทช.

กลุ่มงานกฎหมายโทรคมนาคม

โทร. ๐ ๒๒๗๑ ๐๑๕๑ - ๖๐ ต่อ ๖๘๓

โทรสาร ๐ ๒๒๗๘ ๓๓๕๕