

บันทึก

เรื่อง ทารือปัญหาเกี่ยวกับการปฏิบัติตามมาตรา ๗๕ แห่งพระราชบัญญัติองค์การจัดสรร
คลื่นความถี่และกำกับการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการ
โทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓

สำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรี ได้มีหนังสือ ที่ นร ๑๓๐๒/๑๐๖๗๑ ลง
วันที่ ๓๑ ตุลาคม ๒๕๕๓ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ความว่า ด้วยพระราชบัญญัติ
องค์การจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการ
โทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ บทเฉพาะกาล มาตรา ๗๕ บัญญัติว่าในวาระเริ่มแรกให้ดำเนินการ
สรรหาและคัดเลือกกรรมการ ให้แล้วเสร็จภายในหนึ่งร้อยยี่สิบวันนับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้
บังคับ กำหนดวันดังกล่าวให้หมายถึงวันในสมัยประชุมของรัฐสภา ให้สำนักงานปลัดสำนัก
นายกรัฐมนตรีทำหน้าที่เป็นหน่วยงานธุรการในการดำเนินการสรรหาและคัดเลือกกรรมการ ซึ่ง
กำหนดหนึ่งร้อยยี่สิบวันดังกล่าวสิ้นสุดในวันที่ ๗ ตุลาคม ๒๕๕๓

สำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรีได้ดำเนินการจัดตั้งคณะกรรมการสรรหา
กรรมการกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์แห่งชาติ และคณะกรรมการสรรหากรรมการ
กิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ตามกระบวนการที่กำหนดในมาตรา ๙ และมาตรา ๔๙ แห่ง
พระราชบัญญัติดังกล่าวเสร็จสิ้นแล้ว แต่เนื่องจากคณะกรรมการสรรหาทั้งสองคณะจำเป็นต้องใช้
เวลาในการพิจารณาคัดเลือกบุคคลผู้มีความรู้หรือมีความเชี่ยวชาญ หรือมีประสบการณ์ ตาม
มาตรา ๗ และมาตรา ๔๗ รวมทั้งมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้าม ตามมาตรา ๘ และมาตรา
๔๘ เพื่อเสนอต่อประธานวุฒิสภา จึงไม่สามารถดำเนินการให้แล้วเสร็จได้ภายในหนึ่งร้อยยี่สิบวัน
ตามที่กฎหมายกำหนด ดังนั้น จึงขอหารือว่าการดำเนินการของคณะกรรมการสรรหาดังกล่าวจะ
ดำเนินการต่อไปได้โดยชอบด้วยกฎหมายหรือไม่ อย่างไร

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) ได้พิจารณาปัญหาตามข้อหารือของ
สำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรีในเรื่องนี้ โดยรับฟังคำชี้แจงของผู้แทนสำนักนายกรัฐมนตรี
(สำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรี) ประกอบกับได้พิจารณาบทบัญญัติต่าง ๆ ที่เกี่ยวข้องแล้ว
ปรากฏว่า มาตรา ๔๐^๑ ของรัฐธรรมนูญ กำหนดให้มืองค์กรของรัฐที่เป็นอิสระเพื่อทำหน้าที่จัดสรร

^๑ มาตรา ๔๐ คลื่นความถี่ที่ใช้ในการส่งวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และวิทยุ
โทรคมนาคมเป็นทรัพยากรสื่อสารของชาติเพื่อประโยชน์สาธารณะ

ให้มืองค์กรของรัฐที่เป็นอิสระทำหน้าที่จัดสรรคลื่นความถี่ตามวรรคหนึ่ง และกำกับการดูแล
การประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม ทั้งนี้ ตามที่กฎหมายบัญญัติ

การดำเนินการตามวรรคสองต้องคำนึงถึงประโยชน์สูงสุดของประชาชนในระดับชาติและ
ระดับท้องถิ่นทั้งในด้านการศึกษา วัฒนธรรม ความมั่นคงของรัฐ และประโยชน์สาธารณะอื่น รวมทั้งการแข่งขัน

คลื่นความถี่และกำกับดูแลการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม ทั้งนี้ ตามที่กฎหมายบัญญัติ ต่อมาจึงได้มีการตรากฎหมายอนุวัติการให้เป็นไปตามมาตราดังกล่าว คือ พระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓^๒ เพื่อจัดตั้งองค์กรของรัฐที่เป็นอิสระตามมาตรา ๕๐ ของรัฐธรรมนูญ ซึ่งตามพระราชบัญญัติดังกล่าว มาตรา ๖^๓ บัญญัติให้มีคณะกรรมการกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์แห่งชาติ เรียกโดยย่อว่า กสช. จำนวน ๗ คน และมาตรา ๕๖^๔ บัญญัติให้มีคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ เรียกโดยย่อว่า กทช. จำนวน ๗ คน เพื่อทำหน้าที่จัดสรรคลื่นความถี่และกำกับดูแลการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม สำหรับหน้าที่ในการบริหารคลื่นความถี่นั้น ให้ กสช. และ กทช. ประกอบกันเป็น คณะกรรมการร่วม (มาตรา ๖๒)^๕

ในการดำเนินการสรรหาและคัดเลือก กสช. และ กทช. นั้น กฎหมายกำหนดขั้นตอนไว้ในลักษณะเดียวกัน กล่าวคือ ในการดำเนินการสรรหาและคัดเลือก กสช. มาตรา ๙^๖ ได้

โดยสรุปอย่างเป็นธรรม

^๒ ประกาศราชกิจจานุเบกษา เมื่อวันที่ ๗ มีนาคม ๒๕๕๓

^๓ มาตรา ๖ ให้มีคณะกรรมการกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์แห่งชาติ เรียกโดยย่อว่า “กสช.” ประกอบด้วยประธานกรรมการคนหนึ่งและกรรมการอื่นอีกหกคน ซึ่งพระมหากษัตริย์ทรงพระกรุณาโปรดเกล้าฯ แต่งตั้งตามคำแนะนำของวุฒิสภา

ให้เลขาธิการ กสช. เป็นเลขานุการ กสช.

^๔ มาตรา ๕๖ ให้มีคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติเรียกโดยย่อว่า “กทช.” ประกอบด้วยประธานกรรมการคนหนึ่งและกรรมการอื่นอีกหกคน ซึ่งพระมหากษัตริย์ทรงพระกรุณาโปรดเกล้าฯ แต่งตั้งตามคำแนะนำของวุฒิสภา

ให้เลขาธิการ กทช. เป็นเลขานุการ กทช.

^๕ มาตรา ๖๒ ให้กรรมการกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์แห่งชาติ และกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติเป็นคณะกรรมการร่วม ทำหน้าที่บริหารคลื่นความถี่

ให้คณะกรรมการร่วมประชุมเลือกกรรมการคนหนึ่งเป็นประธานกรรมการ

ให้เลขาธิการ กทช. เป็นเลขานุการคณะกรรมการร่วม

^๖ มาตรา ๙ ในการแต่งตั้งกรรมการ ให้มีคณะกรรมการสรรหากรรมการคณะหนึ่งมีจำนวนสิบเจ็ดคน ทำหน้าที่คัดเลือกบุคคลที่สมควรได้รับการเสนอรายชื่อเป็นกรรมการ ประกอบด้วย

(๑) ผู้แทนสำนักนายกรัฐมนตรี ผู้แทนกระทรวงกลาโหม ผู้แทนกระทรวงศึกษาธิการ ผู้แทนกระทรวงวิทยาศาสตร์ เทคโนโลยีและสิ่งแวดล้อม และผู้แทนสำนักงานสภาพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ

(๒) ผู้แทนคณาจารย์ซึ่งสอนในสาขาวิชาวิทยาศาสตร์ วารสารศาสตร์ หรือสื่อสารมวลชน ในสถาบันอุดมศึกษาของรัฐและสถาบันอุดมศึกษาของเอกชนที่เป็นนิติบุคคล และมีการสอนระดับปริญญาในสาขาวิชาดังกล่าว สถาบันละหนึ่งคน คัดเลือกกันเองให้เหลือสี่คน

(๓) ผู้แทนสมาคมวิชาชีพด้านกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ที่เป็นนิติบุคคล สมาคมละหนึ่งคน คัดเลือกกันเองให้เหลือสี่คน

(๔) ผู้แทนองค์กรเอกชนที่เป็นนิติบุคคล ซึ่งมีวัตถุประสงค์ในการคุ้มครองผู้บริโภคทางด้านสื่อสารมวลชน หรือใช้สื่อสารมวลชนเพื่อประโยชน์สาธารณะ และไม่แสวงหากำไรในทางธุรกิจ องค์กร

บัญญัติให้มีคณะกรรมการสรรหา กสช. ชั้นคณะหนึ่ง จำนวน ๑๗ คน เพื่อทำหน้าที่คัดเลือกบุคคลที่สมควรได้รับการเสนอรายชื่อเป็น กสช. โดยพิจารณาคัดเลือกบุคคลผู้มีความรู้หรือมีความเชี่ยวชาญ หรือมีประสบการณ์ตามมาตรา ๗^๓ รวมทั้งมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้ามตามมาตรา ๘^๔ เป็นจำนวนสองเท่าของจำนวนกรรมการที่จะได้รับแต่งตั้งเสนอต่อประธานวุฒิสภา พร้อมทั้งรายละเอียดของบุคคลดังกล่าว และให้ประธานวุฒิสภาเรียกประชุมวุฒิสภา เพื่อมีมติ

ละหนึ่งคน คัดเลือกกันเองให้เหลือสี่คน

กรรมการสรรหาไม่มีสิทธิได้รับการเสนอชื่อเป็นกรรมการ

ให้คณะกรรมการสรรหาคัดเลือกกรรมการสรรหาคนหนึ่ง เป็นประธานกรรมการสรรหา และคัดเลือกกรรมการสรรหาอีกคนหนึ่ง เป็นเลขานุการคณะกรรมการสรรหา

ให้สำนักงาน กสช. ทำหน้าที่เป็นหน่วยงานธุรการในการดำเนินการสรรหาและคัดเลือกกรรมการ

^๓ มาตรา ๗ กรรมการต้องเป็นผู้ที่มีผลงานหรือเคยปฏิบัติงานที่แสดงให้เห็นถึงการเป็นผู้มีความรู้ความเข้าใจและมีความเชี่ยวชาญหรือมีประสบการณ์ในกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ เทคโนโลยีที่เกี่ยวข้อง การศึกษา ศาสนา วัฒนธรรม เศรษฐกิจ ความมั่นคง กฎหมายมหาชน หรือกิจการท้องถิ่น อันจะเป็นประโยชน์ต่อกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์

^๔ มาตรา ๘ กรรมการต้องมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้ามดังต่อไปนี้

(๑) มีสัญชาติไทยโดยการเกิด

(๒) มีอายุไม่ต่ำกว่าสามสิบห้าปีบริบูรณ์

(๓) ไม่เคยเป็นกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติหรือกรรมการกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์แห่งชาติ

(๔) ไม่เป็นสมาชิกสภาผู้แทนราษฎร สมาชิกวุฒิสภา ข้าราชการการเมือง สมาชิกสภาท้องถิ่นหรือผู้บริหารท้องถิ่น

(๕) ไม่เป็นผู้ดำรงตำแหน่งของพรรคการเมือง

(๖) ไม่เป็นบุคคลวิกลจริตหรือจิตฟั่นเฟือนไม่สมประกอบ

(๗) ไม่ติดยาเสพติดให้โทษ

(๘) ไม่เป็นบุคคลล้มละลาย

(๙) ไม่เป็นบุคคลที่ต้องคำพิพากษาให้จำคุกและถูกคุมขังอยู่โดยหมายของศาล

(๑๐) ไม่เป็นบุคคลที่เคยต้องคำพิพากษาให้จำคุกตั้งแต่สองปีขึ้นไปโดยได้พ้นโทษมายังไม่ถึงห้าปีในวันได้รับการเสนอชื่อ เว้นแต่ในความผิดอันได้กระทำโดยประมาท

(๑๑) ไม่เคยถูกไล่ออก ปลดออก หรือให้ออกจากราชการ หน่วยงานของรัฐหรือรัฐวิสาหกิจหรือจากหน่วยงานเอกชน เพราะทุจริตต่อหน้าที่ หรือเพราะประพฤติชั่วอย่างร้ายแรง หรือถือว่ากระทำการทุจริตและประพฤติมิชอบในวงราชการ

(๑๒) ไม่เคยต้องคำพิพากษาหรือคำสั่งของศาลให้ทรัพย์สินตกเป็นของแผ่นดินเพราะร่ำรวยผิดปกติหรือมีทรัพย์สินเพิ่มขึ้นผิดปกติ

(๑๓) ไม่เป็นกรรมการการเลือกตั้ง กรรมการตรวจเงินแผ่นดิน กรรมการป้องกันและปราบปรามการทุจริตแห่งชาติ กรรมการสิทธิมนุษยชนแห่งชาติ ตุลาการศาลรัฐธรรมนูญ หรือผู้ตรวจการแผ่นดินของรัฐสภา

(๑๔) ไม่เคยถูกวุฒิสภามีมติให้ออกจากตำแหน่ง

เลือกผู้ได้รับการเสนอรายชื่อ ซึ่งต้องกระทำโดยวิธีลงคะแนนลับ และเมื่อมีการคัดเลือกบุคคลเป็นกรรมการครบจำนวนแล้ว ให้ผู้ที่ได้รับเลือกทั้งหมดคัดเลือกกันเอง ให้คนหนึ่งเป็นประธานกรรมการแล้วแจ้งให้นายกรัฐมนตรีทราบ และให้นายกรัฐมนตรีนำความกราบบังคมทูลเพื่อทรงพระกรุณาโปรดเกล้าฯ แต่งตั้ง ทั้งนี้ ตามมาตรา ๑๐^๙ ในการดำเนินการสรรหาและคัดเลือก กทช. ก็กำหนดให้มีคณะกรรมการสรรหา กทช. ขึ้นคณะหนึ่งเช่นเดียวกันตามมาตรา ๔๙^{๑๐} และมี

^๙ มาตรา ๑๐ การคัดเลือกและการเลือกกรรมการ ให้ดำเนินการดังต่อไปนี้

(๑) ให้คณะกรรมการสรรหาพิจารณาคัดเลือกบุคคลผู้มีความรู้ หรือมีความเชี่ยวชาญหรือมีประสบการณ์ตามมาตรา ๗ รวมทั้งมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้ามตามมาตรา ๘ เป็นจำนวนสองเท่าของจำนวนกรรมการที่จะได้รับแต่งตั้งเสนอต่อประธานวุฒิสภาพร้อมทั้งรายละเอียดของบุคคลดังกล่าว ซึ่งจะต้องระบุให้ชัดเจน หรือมีหลักฐานแสดงให้เห็นว่าเป็นบุคคลที่มีความเหมาะสมในด้านใดด้านหนึ่งตามมาตรา ๗ และความยินยอมเป็นหนังสือของผู้ได้รับการเสนอชื่อนั้น

(๒) ให้ประธานวุฒิสภาเรียกประชุมวุฒิสภาเพื่อมีมติเลือกผู้ได้รับการเสนอรายชื่อตาม (๑) ซึ่งต้องกระทำโดยวิธีลงคะแนนลับ ในการนี้ให้บุคคลซึ่งได้รับคะแนนสูงสุดและมีคะแนนมากกว่ากึ่งหนึ่งของจำนวนสมาชิกทั้งหมดเท่าที่มีอยู่ของวุฒิสภาเป็นผู้ได้รับเลือกเป็นกรรมการ แต่ถ้าไม่มีผู้ได้รับเลือกหรือมีผู้ได้รับเลือกไม่ครบจำนวนกรรมการที่จะได้รับแต่งตั้งให้นำรายชื่อของบุคคลที่ได้รับการเสนอชื่อที่เหลืออยู่ทั้งหมดมาให้สมาชิกวุฒิสภาออกเสียงลงคะแนนอีกครั้งหนึ่งต่อเนื่องกันไป และในกรณีนี้ให้ผู้ได้รับคะแนนสูงสุดและมีคะแนนมากกว่ากึ่งหนึ่งของจำนวนสมาชิกทั้งหมดเท่าที่มีอยู่ของวุฒิสภาเป็นผู้ได้รับเลือกเป็นกรรมการ ถ้ามีผู้ได้รับคะแนนเท่ากันในลำดับใดอันเป็นเหตุให้มีผู้ได้รับเลือกเกินจำนวนกรรมการที่จะได้รับแต่งตั้ง ให้ประธานวุฒิสภาจับสลากว่าผู้ใดเป็นผู้ได้รับเลือก

(๓) ในกรณีที่ไม่มีผู้ได้รับเลือกหรือมีผู้ได้รับเลือกไม่ครบจำนวนกรรมการที่จะได้รับแต่งตั้งให้คณะกรรมการสรรหาพิจารณาคัดเลือกตาม (๑) เพื่อเสนอวุฒิสภาลงมติเลือกตาม (๒) ใหม่อีกครั้งหนึ่ง

ในการแต่งตั้งกรรมการครั้งแรกเมื่อได้มีการคัดเลือกบุคคลเป็นกรรมการครบจำนวนแล้ว ให้ผู้ที่ได้รับเลือกทั้งหมดประชุมร่วมกันเพื่อคัดเลือกกันเองให้คนหนึ่งเป็นประธานกรรมการแล้วแจ้งให้นายกรัฐมนตรีทราบ และให้นายกรัฐมนตรีนำความกราบบังคมทูลเพื่อทรงพระกรุณาโปรดเกล้าฯ แต่งตั้ง

^{๑๐} มาตรา ๔๙ ในการแต่งตั้งกรรมการให้มีคณะกรรมการสรรหากรรมการคณะหนึ่งมีจำนวนสิบเจ็ดคน ทำหน้าที่คัดเลือกบุคคลที่สมควรได้รับการเสนอชื่อเป็นกรรมการ ประกอบด้วย

(๑) ผู้แทนกระทรวงกลาโหม ผู้แทนกระทรวงศึกษาธิการ ผู้แทนกระทรวงคมนาคม ผู้แทนกระทรวงพาณิชย์ และผู้แทนสำนักงานสภาพัฒนาการเศรษฐกิจแห่งชาติ

(๒) ผู้แทนคณาจารย์ประจำซึ่งสอนในสาขาวิชาโทรคมนาคมในสถาบันอุดมศึกษาของรัฐ และสถาบันอุดมศึกษาของเอกชนที่เป็นนิติบุคคลและมีการสอนระดับปริญญาในสาขาวิชาดังกล่าว สถาบันละหนึ่งคน คัดเลือกกันเองให้เหลือสี่คน

(๓) ผู้แทนสมาคมวิชาชีพด้านโทรคมนาคม คอมพิวเตอร์ เทคโนโลยีสารสนเทศ หรืออิเล็กทรอนิกส์ที่เป็นนิติบุคคล สมาคมละหนึ่งคน คัดเลือกกันเองให้เหลือสี่คน

(๔) ผู้แทนองค์กรเอกชนที่เป็นนิติบุคคลซึ่งมีวัตถุประสงค์ในการคุ้มครองผู้บริโภคทางด้านโทรคมนาคมหรือให้บริการโทรคมนาคมเพื่อประโยชน์สาธารณะ และไม่แสวงหากำไรในทางธุรกิจองค์กรละหนึ่งคน คัดเลือกกันเองให้เหลือสี่คน

กรรมการสรรหาไม่มีสิทธิได้รับการเสนอชื่อเป็นกรรมการ

ขั้นตอนการสรรหาและคัดเลือกเช่นเดียวกับการสรรหาและคัดเลือก กสช. โดยให้นำมาตรา ๑๐ มาใช้บังคับโดยอนุโลม ทั้งนี้ ตามมาตรา ๕๐^{๙๙} แห่งพระราชบัญญัติฉบับเดียวกัน สำหรับการดำเนินการสรรหาและคัดเลือก กสช. และ กทช. ในวาระเริ่มแรกนั้น มาตรา ๗๕^{๑๐๐} แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ ใต้บัญญัติให้ดำเนินการให้แล้วเสร็จภายในหนึ่งร้อยยี่สิบวันนับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ โดยให้สำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรีทำหน้าที่เป็นหน่วยงานธุรการในการดำเนินการสรรหาและคัดเลือก กสช. และ กทช.

เมื่อพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ มีผลใช้บังคับเมื่อวันที่ ๘ มีนาคม ๒๕๕๓ สำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรีในฐานะหน่วยงานธุรการในการดำเนินการสรรหาและคัดเลือก กสช. และ กทช. ในวาระเริ่มแรกตามมาตรา ๗๕ ก็ได้เริ่มดำเนินการเพื่อให้มีคณะกรรมการสรรหา กสช. ตามมาตรา ๙^{๑๐๑} และคณะกรรมการสรรหา กทช. ตามมาตรา ๔๙ โดยคณะกรรมการสรรหาทั้ง ๒ คณะนี้ จะประกอบด้วยบุคคลจาก ๔ ฝ่ายด้วยกัน คือ ผู้แทนส่วนราชการ ผู้แทนคณาจารย์ประจำ ผู้แทนสมาคมวิชาชีพ และผู้แทนองค์กรเอกชน โดยผู้แทนส่วนราชการนั้นเป็นโดยตำแหน่งอยู่แล้ว แต่ผู้แทนอีก ๓ ฝ่ายต้องดำเนินการในแต่ละฝ่ายของตนเพื่อคัดเลือกกันเองให้เหลือ ๔ คน ซึ่งสำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรีสามารถดำเนินการเสร็จเรียบร้อยจนประกาศรายชื่อคณะกรรมการสรรหา กทช. ได้เมื่อวันที่ ๔ สิงหาคม ๒๕๕๓ ตามประกาศสำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรี เรื่อง รายชื่อคณะกรรมการสรรหากรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ และประกาศรายชื่อคณะกรรมการสรรหา กสช. ได้ เมื่อวันที่ ๒๔ กันยายน ๒๕๕๓ ตามประกาศสำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรี เรื่อง รายชื่อคณะกรรมการสรรหากรรมการกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์แห่งชาติ ในขณะนั้นการดำเนินการสรรหาและคัดเลือก กสช. และ กทช. จึงอยู่ในระหว่างการดำเนินการของคณะกรรมการสรรหา เพื่อพิจารณาคัดเลือกบุคคลผู้มีความรู้หรือมีความเชี่ยวชาญ หรือมีประสบการณ์ตามมาตรา ๗^{๑๐๒} และมาตรา

ให้คณะกรรมการสรรหาคัดเลือกกรรมการสรรหาคนหนึ่งเป็นประธานกรรมการสรรหาและคัดเลือกกรรมการสรรหาอีกคนหนึ่งเป็นเลขานุการคณะกรรมการสรรหา

ให้สำนักงาน กทช. ทำหน้าที่เป็นหน่วยงานธุรการในการดำเนินการสรรหาและคัดเลือกกรรมการ

^{๙๙} มาตรา ๕๐ ให้นำความในมาตรา ๑๐ มาตรา ๑๑ มาตรา ๑๒ มาตรา ๑๓ มาตรา ๑๔ มาตรา ๑๕ มาตรา ๑๖ มาตรา ๑๗ มาตรา ๑๘ มาตรา ๑๙ มาตรา ๒๐ มาตรา ๒๑ มาตรา ๒๒ มาตรา ๒๔ และมาตรา ๒๕ มาใช้บังคับกับวิธีการเลือกและแต่งตั้งกรรมการ การดำรงตำแหน่ง การพ้นจากตำแหน่ง และการปฏิบัติหน้าที่ของ กทช. โดยอนุโลม

^{๑๐๐} มาตรา ๗๕ ในวาระเริ่มแรกให้ดำเนินการสรรหาและคัดเลือกกรรมการให้แล้วเสร็จภายในหนึ่งร้อยยี่สิบวันนับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ กำหนดวันดังกล่าวให้หมายถึงวันในสมัยประชุมของรัฐสภา

ให้สำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรีทำหน้าที่เป็นหน่วยงานธุรการในการดำเนินการสรรหาและคัดเลือกกรรมการตามวรรคหนึ่ง

^{๑๐๑} โปรดดูเชิงอรรถที่ (๖), ข้างต้น

^{๑๐๒} โปรดดูเชิงอรรถที่ (๗), ข้างต้น

๔๗^{๙๔} รวมทั้งมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้ามตามมาตรา ๔๖^{๙๖} และมาตรา ๔๘^{๙๗} เพื่อเสนอต่อประธานวุฒิสภา ซึ่งจำเป็นต้องใช้เวลาในการพิจารณาและตรวจสอบ แต่โดยที่ในวาระเริ่มแรกนี้ มาตรา ๗๕^{๙๕} บัญญัติให้ดำเนินการสรรหาและคัดเลือก กสช. และ กทช. ให้แล้วเสร็จภายในหนึ่งร้อยยี่สิบวันนับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ โดยกำหนดวันดังกล่าวให้หมายถึงวันในสมัยประชุมของรัฐสภา ซึ่งกำหนดหนึ่งร้อยยี่สิบวันดังกล่าวสิ้นสุดไปแล้วเมื่อวันที่ ๗ ตุลาคม ๒๕๕๓ โดยที่การดำเนินการสรรหาและคัดเลือก กสช. และ กทช. ยังไม่เสร็จสิ้นเรียบร้อยสำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรีจึงขอหารือว่า การดำเนินการของคณะกรรมการสรรหา กสช. และคณะกรรมการสรรหา กทช. จะดำเนินการต่อไปได้โดยชอบด้วยกฎหมายหรือไม่ อย่างไร

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) ได้พิจารณามาตรา ๗๕ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ ที่บัญญัติให้ดำเนินการสรรหาและคัดเลือก กสช. และ กทช. ให้แล้วเสร็จภายในหนึ่งร้อยยี่สิบวันนับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ ประกอบกับมาตรา ๖^{๙๔} และมาตรา ๔๖^{๙๖} ที่บัญญัติให้มี กสช. และ กทช. รวมทั้งบทเฉพาะกาลในมาตราอื่น ๆ เช่น มาตรา ๘๐^{๙๗} แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ ที่บัญญัติให้ในวาระเริ่มแรกทำการคัดเลือกและแต่งตั้ง กสช. หรือ กทช. ยังไม่แล้วเสร็จ ให้นายกรัฐมนตรี รัฐมนตรี อธิบดีกรมประชาสัมพันธ์ อธิบดีกรมไปรษณีย์โทรเลข และเจ้าหน้าที่ของรัฐอื่นใดตามกฎหมายว่าด้วยวิทยุกระจายเสียงและวิทยุโทรทัศน์ กฎหมายว่าด้วยวิทยุคมนาคม กฎหมายว่าด้วยโทรเลขและโทรศัพท์ และกฎหมายอื่นที่เกี่ยวข้อง มีอำนาจหน้าที่ตามกฎหมายเดิมต่อไปจนถึงวันพ้นกำหนดเวลาสามสิบวันนับแต่วันที่ทรงพระกรุณาโปรดเกล้าฯ แต่งตั้ง กสช. และ กทช. ตามมาตรา

^{๙๔} มาตรา ๔๗ กรรมการต้องเป็นผู้ที่มีผลงานหรือเคยปฏิบัติงานที่แสดงให้เห็นถึงการเป็นผู้มีความรู้ความเข้าใจและมีความเชี่ยวชาญหรือมีประสบการณ์ในกิจการโทรคมนาคม เทคโนโลยีที่เกี่ยวข้อง การศึกษา ศาสนา วัฒนธรรม เศรษฐกิจ ความมั่นคง กฎหมายมหาชน หรือกิจการท้องถิ่น อันจะเป็นประโยชน์ต่อกิจการโทรคมนาคม

^{๙๖} โปรดดูเชิงอรรถที่ (๘), ข้างต้น

^{๙๗} มาตรา ๔๘ กรรมการต้องมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้ามตามมาตรา ๔

^{๙๘} โปรดดูเชิงอรรถที่ (๑๒), ข้างต้น

^{๙๙} โปรดดูเชิงอรรถที่ (๓), ข้างต้น

^{๑๐๐} โปรดดูเชิงอรรถที่ (๔), ข้างต้น

^{๑๐๑} มาตรา ๘๐ ในวาระเริ่มแรกทำการคัดเลือกและแต่งตั้ง กสช. หรือ กทช. แล้วแต่กรณี ยังไม่แล้วเสร็จ ให้นายกรัฐมนตรี รัฐมนตรี อธิบดีกรมประชาสัมพันธ์ อธิบดีกรมไปรษณีย์โทรเลข และเจ้าหน้าที่ของรัฐอื่นใดที่เกี่ยวกับการบริหารคลื่นความถี่ การจัดสรรคลื่นความถี่ การอนุญาต และการกำกับดูแลหรือการควบคุมการประกอบกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม ตามกฎหมายว่าด้วยวิทยุกระจายเสียงและวิทยุโทรทัศน์ กฎหมายว่าด้วยวิทยุคมนาคม กฎหมายว่าด้วยโทรเลขและโทรศัพท์ และกฎหมายอื่นที่เกี่ยวข้อง มีอำนาจหน้าที่ตามที่กฎหมายบัญญัติจนถึงวันพ้นกำหนดเวลาตามมาตรา ๗๗ แต่ในระหว่างนั้นจะพิจารณาจัดสรรคลื่นความถี่ ออกใบอนุญาตประกอบกิจการ หรืออนุญาตให้ประกอบกิจการเพิ่มเติมไม่ได้

๗๗^{๒๒} แต่ในระหว่างนั้นจะพิจารณาจัดสรรคลื่นความถี่ ออกใบอนุญาตประกอบกิจการ หรือ อนุญาตให้ประกอบกิจการเพิ่มเติมไม่ได้ หรือตามมาตรา ๗๘^{๒๓} ประกอบกับมาตรา ๗๗ ที่บัญญัติให้มีการโอนอำนาจหน้าที่ของเจ้าหน้าที่ตามกฎหมายเดิมเหล่านี้ให้แก่ กสช. กทช. และ คณะกรรมการร่วมก็ต่อเมื่อพ้นกำหนดสามสิบวันนับแต่วันที่ทรงพระกรุณาโปรดเกล้าฯ แต่งตั้ง กสช. และ กทช. แล้ว เห็นว่า ในระหว่างที่การคัดเลือกและแต่งตั้ง กสช. หรือ กทช. ยังไม่แล้วเสร็จ และยังไม่มีการโอนอำนาจหน้าที่เกี่ยวกับการบริหารคลื่นความถี่ การจัดสรรคลื่นความถี่ การอนุญาตและการกำกับดูแลหรือการควบคุมการประกอบกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม ตามกฎหมายเดิม ให้แก่ กสช. กทช. และคณะกรรมการร่วม แม้จะให้เจ้าหน้าที่ตามกฎหมายเดิมยังคงมีอำนาจหน้าที่ต่อไปก็ตาม แต่ในระหว่างนั้นจะพิจารณาจัดสรรคลื่นความถี่ ออกใบอนุญาตประกอบกิจการ หรืออนุญาตให้ประกอบกิจการเพิ่มเติมไม่ได้ ทำให้เกิดการชะงักงันในส่วนของการพิจารณาจัดสรรคลื่นความถี่ ออกใบอนุญาตประกอบกิจการ หรืออนุญาตให้ประกอบกิจการเพิ่มเติม ทั้งนี้ เนื่องจากพระราชบัญญัติฉบับนี้มีวัตถุประสงค์ให้องค์กรใหม่ตามมาตรา ๔๐^{๒๔} ของรัฐธรรมนูญ คือ กสช. กทช. หรือคณะกรรมการร่วม แล้วแต่กรณี เป็นองค์กรพิจารณาในเรื่องสำคัญดังกล่าว จึงได้บัญญัติให้มี กสช. และ กทช. ตามมาตรา ๖^{๒๕} และ

^{๒๒} มาตรา ๗๗ บทบัญญัติมาตรา ๗๘ มาตรา ๘๑ มาตรา ๘๒ มาตรา ๘๓ มาตรา ๘๔ และ มาตรา ๘๖ ให้ใช้บังคับเมื่อพ้นกำหนดสามสิบวันนับแต่วันที่ทรงพระกรุณาโปรดเกล้าฯ แต่งตั้ง ประธานกรรมการ และกรรมการ

^{๒๓} มาตรา ๗๘ ให้บรรดาอำนาจหน้าที่ของนายกรัฐมนตรี รัฐมนตรี อธิบดีกรมประชาสัมพันธ์ อธิบดีกรมไปรษณีย์โทรเลข หรือเจ้าหน้าที่ของรัฐอื่นใดที่เกี่ยวกับการบริหารคลื่นความถี่ การจัดสรรคลื่นความถี่ การอนุญาตและการกำกับดูแลหรือการควบคุมการประกอบกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมตามกฎหมายว่าด้วยวิทยุกระจายเสียงและวิทยุโทรทัศน์ กฎหมายว่าด้วยวิทยุคมนาคม กฎหมายว่าด้วยโทรเลขและโทรศัพท์ และกฎหมายอื่นที่เกี่ยวข้อง เป็นอำนาจหน้าที่ของ กสช. กทช. หรือคณะกรรมการร่วม แล้วแต่กรณี

การประกอบกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ของส่วนราชการและนิติบุคคลอื่นใดที่ได้รับยกเว้นไม่อยู่ในบังคับของกฎหมายว่าด้วยวิทยุกระจายเสียงและวิทยุโทรทัศน์ รวมทั้งผู้ที่ได้รับการอนุญาตสัมปทานหรือสัญญาจากส่วนราชการหรือนิติบุคคลดังกล่าว ให้อยู่ในการกำกับดูแลของ กสช. และจะต้องปฏิบัติตามหลักเกณฑ์ที่กำหนดตามพระราชบัญญัตินี้หรือกฎหมายอื่น หรือตามที่ กสช. กำหนด

การประกอบกิจการวิทยุคมนาคมของส่วนราชการหรือนิติบุคคลอื่นใดที่ได้รับยกเว้นไม่อยู่ในบังคับของกฎหมายว่าด้วยวิทยุคมนาคม รวมทั้งผู้ที่ได้รับการอนุญาตสัมปทานหรือสัญญาของส่วนราชการหรือนิติบุคคลอื่นใด ให้อยู่ในการกำกับดูแลของ กทช. และจะต้องปฏิบัติตามหลักเกณฑ์ที่กำหนดตามพระราชบัญญัตินี้หรือกฎหมายอื่น หรือตามที่ กทช. กำหนด

การประกอบกิจการโทรคมนาคมของการสื่อสารแห่งประเทศไทย องค์กรโทรศัพท์แห่งประเทศไทยและนิติบุคคลอื่น รวมทั้งผู้ที่ได้รับการอนุญาตสัมปทาน หรือสัญญาจากการสื่อสารแห่งประเทศไทย องค์กรโทรศัพท์แห่งประเทศไทยหรือนิติบุคคลดังกล่าว ให้อยู่ในการกำกับดูแลของ กทช. และจะต้องปฏิบัติตามหลักเกณฑ์ที่กำหนดตามพระราชบัญญัตินี้ หรือกฎหมายอื่น หรือตามที่ กทช. กำหนด

^{๒๔} โปรดดูเชิงอรรถที่ (๑), ข้างต้น

^{๒๕} โปรดดูเชิงอรรถที่ (๓), ข้างต้น

มาตรา ๔๖^{๒๖} และกำหนดเวลาเร่งรัดไว้ในมาตรา ๗๕^{๒๗} เพื่อให้มีการดำเนินการสรรหาและคัดเลือก กสช. และ กทช. ให้แล้วเสร็จภายในหนึ่งร้อยยี่สิบวัน วัตถุประสงค์ก็เพื่อให้มี กสช. และ กทช. ขึ้นมาปฏิบัติการตามพระราชบัญญัตินี้โดยเร็ว ดังนั้นการจะแปลความว่า หากดำเนินการสรรหาและคัดเลือก กสช. และ กทช. ไม่แล้วเสร็จภายในกำหนดหนึ่งร้อยยี่สิบวัน การดำเนินการเมื่อพ้นระยะเวลาดังกล่าวไม่สามารถกระทำได้เพราะจะไม่ชอบด้วยกฎหมายแล้วย่อมไม่ใช่ วัตถุประสงค์ของพระราชบัญญัตินี้ที่ประสงค์ให้มี กสช. และ กทช. ซึ่งเป็นองค์กรใหม่ตามมาตรา ๔๐ ของรัฐธรรมนูญ ขึ้นมาโดยเร็ว เพื่อทำหน้าที่จัดสรรคลื่นความถี่ กำกับดูแลการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม ดังนั้น คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) จึงเห็นว่า เมื่อพ้นกำหนดระยะเวลาหนึ่งร้อยยี่สิบวันตามมาตรา ๗๕ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ แล้ว คณะกรรมการสรรหา กสช. และคณะกรรมการสรรหา กทช. ก็ยังสามารถดำเนินการได้ต่อไปโดยชอบด้วยกฎหมายจนกว่าจะมีการแต่งตั้ง กสช. และ กทช. จนแล้วเสร็จ เนื่องจากกระยะเวลาดำเนินการให้แล้วเสร็จภายในหนึ่งร้อยยี่สิบวันตามมาตรา ๗๕ เป็นข้อกำหนดเร่งรัดให้ดำเนินการสรรหาและคัดเลือก กสช. และ กทช. ให้เสร็จโดยเร็วเท่านั้น ซึ่งทั้งนี้ก็สอดคล้องกับความเห็นของคณะกรรมการกฤษฎีกา(ที่ประชุมใหญ่ กรรมการร่างกฎหมาย^{๒๘} และกรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๔^{๒๙}) ที่เคยให้ความเห็นว่า ระยะเวลาดำเนินการให้แล้วเสร็จตามที่กฎหมายกำหนดนั้น เป็นเพียงบทบัญญัติที่เป็นมาตรการเร่งรัดให้มีการดำเนินการภายในระยะเวลาที่กฎหมายกำหนดเท่านั้น

(ลงชื่อ) ชัยวัฒน์ วงศ์วัฒนศานต์

(นายชัยวัฒน์ วงศ์วัฒนศานต์)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

มกราคม ๒๕๕๔

^{๒๖} โปรดดูเชิงอรรถที่ (๔), ข้างต้น

^{๒๗} โปรดดูเชิงอรรถที่ (๑๒), ข้างต้น

^{๒๘} บันทึก เรื่อง หาหรือปัญหาเกี่ยวกับการปฏิบัติตามพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยธรรมศาสตร์ พ.ศ. ๒๕๓๑ เรื่องเสร็จที่ ๔๕๓/๒๕๓๒

^{๒๙} บันทึก เรื่อง ปัญหาการปฏิบัติตามมาตรา ๕๕ แห่งพระราชบัญญัติมหาวิทยาลัยแม่โจ้ พ.ศ. ๒๕๓๙ เรื่องเสร็จที่ ๓๘๙/๒๕๔๐