

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

เรื่อง การบังคับใช้พระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ (กรณีสัญญาร่วมลงทุนจัดตั้งโครงข่ายเคเบิลใยแก้วนำแสงตามเส้นทางรถไฟระหว่างบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) กับ บริษัทคอม-ลิงค์ จำกัด)

กระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารได้มีหนังสือ ที่ ทก ๐๒๐๑.๒/๗๔๒ ลงวันที่ ๑๒ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๐ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา สรุปความได้ว่า บริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) (บมจ. ทีโอที) เดิมมีสถานะเป็นองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย (ทศท.) เป็นหน่วยงานรัฐวิสาหกิจภายใต้การกำกับดูแลของกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร มีปัญหาข้อกฎหมายเกี่ยวกับการแก้ไขสัญญาเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ ระหว่าง บมจ. ทีโอที กับเอกชนที่ได้ดำเนินการไปแล้วก่อนพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ ใช้บังคับ รวมทั้งสัญญาซึ่งจัดทำขึ้นใหม่ภายหลังจากที่พระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ ใช้บังคับรวม ๗ สัญญา^๑ โดย บมจ. ทีโอที ขอรื้อว่า การดำเนินการตามสัญญาดังกล่าวทั้ง ๗ ฉบับได้ปฏิบัติโดยถูกต้องตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ หรือไม่ และในกรณีที่ไม่ถูกต้อง

๑. บมจ. ทีโอที จะมีแนวทางการปฏิบัติต่อไปอย่างไร

๒. บมจ. ทีโอที จะต้องเริ่มดำเนินการตามขั้นตอนใดของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ

๓. บมจ. ทีโอที จะต้องดำเนินการอย่างไรกับการดำเนินการตามที่ได้มีการจัดทำสัญญาไปแล้วรวมทั้งการแก้ไขเพิ่มเติมสัญญาไปแล้วและในระหว่างดำเนินการ เพื่อให้ถูกต้องตามขั้นตอนของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ

กระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารจึงขอหารือคณะกรรมการกฤษฎีกาในปัญหาข้อกฎหมายดังกล่าว

ส่งพร้อมหนังสือ ที่ นร ๐๙๐๑/๐๑๓๖ ลงวันที่ ๒๕ มกราคม ๒๕๕๑ ซึ่งสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกามีถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

^๑กระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารได้ขอหารือเกี่ยวกับสัญญารวมทั้งสิ้น ๗ สัญญา คือ ๑. สัญญาร่วมดำเนินการสร้างมูลค่าเพิ่มให้กับโครงข่ายเคเบิลใยแก้วใต้น้ำฝั่งทะเลด้านตะวันออก ๒. สัญญาร่วมการงานและร่วมลงทุนขยายบริการโทรศัพท์ ๑ ล้านเลขหมายในเขตโทรศัพท์ภูมิภาค ๓. สัญญาร่วมลงทุนจัดตั้งโครงข่ายเคเบิลใยแก้วนำแสงตามเส้นทางรถไฟ ๔. สัญญาร่วมการงานและร่วมลงทุนขยายบริการโทรศัพท์ ๕. สัญญาใช้ช่องสัญญาณดิจิทัลของดาวเทียมไอพีสตาร์ ๖. สัญญาปรับปรุงโครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ 470 MHz และ ๗. สัญญาร่วมลงทุนสร้างโครงข่ายเคเบิลใต้น้ำ

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) ได้พิจารณาข้อหาหรือของกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารเฉพาะในส่วนที่เกี่ยวกับสัญญาร่วมลงทุนจัดตั้งโครงข่ายเคเบิลใยแก้วนำแสงตามเส้นทางรถไฟ โดยมีผู้แทนสำนักนายกรัฐมนตรี (สำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ) ผู้แทนกระทรวงการคลัง (สำนักงานคณะกรรมการนโยบายรัฐวิสาหกิจ) ผู้แทนกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร (สำนักงานปลัดกระทรวง) ผู้แทนการรถไฟแห่งประเทศไทย (รฟท.) และผู้แทน บมจ. ทีโอที เป็นผู้ชี้แจงข้อเท็จจริง ปรากฏข้อเท็จจริงเพิ่มเติมดังนี้

บมจ. ทีโอที (ในขณะที่มีสถานะเป็น ทศท.) รฟท. และบริษัทคอม-ลิงค์ จำกัด (บริษัทฯ) ได้จัดทำสัญญาร่วมลงทุนจัดตั้งโครงข่ายเคเบิลใยแก้วนำแสงตามเส้นทางรถไฟ (Fibre Optic Cable Transmission System) ลงวันที่ ๒๑ ธันวาคม ๒๕๓๓ ก่อนที่พระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ ใช้บังคับ เพื่อให้บริษัทฯ ดำเนินการโครงข่ายเคเบิลใยแก้วนำแสงตามเส้นทางรถไฟ เพื่อใช้เป็นโครงข่ายวงจรทางไกลเชื่อมต่อระหว่างจังหวัดและเป็นโครงข่ายสำรองฉุกเฉินของ ทศท. และเพื่อใช้เป็นระบบสื่อสารสัญญาณควบคุมการเดินรถและเป็นระบบโทรคมนาคมสำหรับการบริหารงานภายในของ รฟท. จำนวน ๔๐,๘๙๐ วงจร เป็นเวลา ๒๐ ปี นับตั้งแต่วันที่ ๑ เมษายน ๒๕๓๔ เป็นต้นไป^๒ โดยบริษัทฯ เป็นผู้ลงทุนในการจัดหาเครื่องอุปกรณ์ รวมทั้งการก่อสร้าง การติดตั้ง การให้บริการ และการตรวจซ่อมบำรุงรักษา ตลอดจนจัดการฝึกอบรม ถ่ายทอดเทคโนโลยี และสนับสนุนด้านเทคนิคให้แก่พนักงานของ ทศท. และ รฟท. และให้เครื่องอุปกรณ์ที่ติดตั้งนั้นตกเป็นทรัพย์สินของ ทศท. และ รฟท. เมื่อติดตั้งเสร็จและทดสอบตรวจรับแล้ว ซึ่งในการดำเนินการดังกล่าว ทศท. ตกลงแบ่งรายได้จากการให้บริการโครงข่ายเคเบิลใยแก้วนำแสงตามเส้นทางรถไฟ (ยกเว้นส่วนที่ ทศท. มอบให้ รฟท. ใช้ในกิจการโดยไม่คิดค่าบริการ) ให้แก่บริษัทฯ ในแต่ละปีตามอัตราส่วนของรายได้เป็นอัตราร้อยละตามที่กำหนดไว้ในสัญญา

นอกจากนั้น ได้มีการจัดทำบันทึกข้อตกลงความร่วมมือระหว่างองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทยกับการรถไฟแห่งประเทศไทย ลงวันที่ ๔ สิงหาคม ๒๕๓๓ กำหนดการแบ่งผลประโยชน์ระหว่าง ทศท. และ รฟท. โดย ทศท. ยินยอมที่จะแบ่งผลประโยชน์ที่ได้จากการให้บริการโทรคมนาคม ณ สถานีรถไฟต่างๆ ให้แก่ รฟท. ร้อยละสิบของรายได้ที่ ทศท. ได้รับจริงก่อนหักรายจ่าย และ รฟท. ยินยอมให้ ทศท. ใช้ที่ดินของ รฟท. ในแต่ละท้องถิ่นเพื่อตั้งสถานี รวมทั้งให้ ทศท. ใช้เสาสายโทรศัพท์ โทรเลข เพื่อการวางสายเคเบิล และจัดหาอาคารสถานที่เพื่อการติดตั้งเครื่องอุปกรณ์ปลายทาง (Terminal Equipment) โดยไม่คิดค่าใช้จ่ายแต่อย่างใด ในการนี้ ทศท. ยินยอมจะแบ่งผลประโยชน์ที่เกิดขึ้นจากการใช้โครงข่ายนี้

^๒ข้อ ๑ ทศท. รฟท. และบริษัท ตกลงร่วมลงทุนจัดตั้งโครงข่ายเคเบิลใยแก้วนำแสงตามเส้นทางรถไฟ (Fibre Optic Cable Transmission System) เพื่อเป็นข่ายรองรับวงจรทางไกล และเป็นข่ายสำรองฉุกเฉินของ ทศท. และเพื่อให้ รฟท. ใช้เป็นระบบสื่อสารสัญญาณควบคุมการเดินรถและเป็นระบบโทรคมนาคมสำหรับการบริหารงานภายในของ รฟท. ซึ่งต่อไปนี้จะเรียกว่า “โครงข่ายเคเบิลใยแก้ว” มีกำหนดเวลา ๒๐ ปี นับตั้งแต่วันที่ ๑ เมษายน ๒๕๓๔ เป็นต้นไป

ให้บริการแก่ รฟท. ในอัตราร้อยละสามสิบสามจุดสามสิบสามของรายได้ที่ ทศท. ได้รับจริง ภายหลังหักส่วนแบ่งให้แก่เอกชนที่ร่วมลงทุนแล้ว”

ต่อมา ได้มีการจัดทำข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ สองครั้ง ได้แก่ ข้อตกลง ต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนจัดตั้งโครงข่ายเคเบิลใยแก้วนำแสงตามเส้นทางรถไฟ (Fibre Optic Cable Transmission System) ครั้งที่ ๑ ลงวันที่ ๒๒ กุมภาพันธ์ ๒๕๓๖ และข้อตกลงต่อท้าย สัญญาร่วมลงทุนจัดตั้งโครงข่ายเคเบิลใยแก้วนำแสงตามเส้นทางรถไฟ (Fibre Optic Cable Transmission System) ครั้งที่ ๒ ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๔๔ ซึ่งได้ดำเนินการภายหลังจากที่ พระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ ใช้บังคับ โดยข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ ครั้งที่ ๑ มีสาระสำคัญเป็นการแก้ไขที่อยู่การส่งคำบอกกล่าวของ บมจ. ทีโอที กับบริษัทฯ และปรับเปลี่ยนจุดเชื่อมโยงระบบในเขตกรุงเทพมหานครและส่วนภูมิภาคบางส่วน และข้อตกลง ต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ ครั้งที่ ๒ มีสาระสำคัญเป็นการให้บริษัทฯ ติดตั้งวงจรเพิ่มเติมในส่วน ของ บมจ. ทีโอที เพื่อเชื่อมโยงระบบเคเบิลใยแก้วนำแสงตามเส้นทางรถไฟภายในท้องถิ่น รวมทั้ง กำหนดการคำนวณส่วนแบ่งรายได้เฉพาะในส่วนของวงจรท้องถิ่นที่เพิ่มขึ้น โดยไม่นำผลประโยชน์ หรือรายได้ที่เกิดจากการใช้วงจรท้องถิ่นที่เพิ่มเติมนี้มาแบ่งให้แก่ รฟท.

โดยที่การดำเนินการตามสัญญาร่วมลงทุนฯ เป็นโครงการที่ให้เอกชนเข้าร่วมงาน หรือดำเนินการในกิจการของรัฐตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ แต่ได้มีการ ลงนามในสัญญาร่วมลงทุนฯ ไปแล้วก่อนวันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ โดยผลของบทบัญญัติ มาตรา ๒๕^๔ แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าว ทศท. จึงได้แต่งตั้งคณะกรรมการประสานงานตาม มาตรา ๒๒^๕ แห่งพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ ตั้งแต่ปี พ.ศ. ๒๕๓๘^๖ โดยใน การจัดทำข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ ครั้งที่ ๒ ได้เสนอเรื่องต่อคณะกรรมการ

^๔บันทึกข้อตกลงความร่วมมือระหว่าง องค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทยกับการรถไฟแห่งประเทศไทย ลงวันที่ ๔ สิงหาคม ๒๕๓๓

^๕มาตรา ๒๕ โครงการใดที่ให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการซึ่งได้กระทำไปแล้วใน ขั้นตอนใดก่อนวันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ ให้เป็นอันใช้ได้ แต่การดำเนินการในขั้นตอนต่อไปให้ปฏิบัติ ตามพระราชบัญญัตินี้

^๖มาตรา ๒๒ เมื่อได้มีการลงนามในสัญญาแล้ว ให้หน่วยงานเจ้าของโครงการจัดตั้ง คณะกรรมการประสานงานขึ้นคณะหนึ่ง ประกอบด้วย ผู้แทนหน่วยงานเจ้าของโครงการเป็นประธาน ผู้แทน กระทรวงการคลังหนึ่งคน ผู้แทนสำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติหนึ่งคน และ ผู้แทนจากหน่วยงานอื่นซึ่งมีใช้หน่วยงานเจ้าของโครงการหนึ่งคน ผู้แทนฝ่ายเอกชนที่เข้าร่วมงานหรือดำเนินการ หนึ่งคน ผู้แทนกระทรวงเจ้าสังกัดหนึ่งคน และผู้แทนอื่นซึ่งหน่วยงานเจ้าของโครงการเห็นสมควรแต่งตั้งอีกไม่ เกินสามคน และรวมกันไม่เกินเก้าคน เป็นกรรมการ

การประชุมของคณะกรรมการประสานงานตามวรรคหนึ่ง และองค์ประชุมให้เป็นไปตามที่ คณะกรรมการประสานงานกำหนด

^๗คำสั่งคณะกรรมการองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย ที่ ๑๘/๒๕๓๘ เรื่อง แต่งตั้ง คณะกรรมการประสานงานกำกับดูแลการดำเนินงานตามโครงการจัดตั้งโครงข่ายเคเบิลใยแก้วนำแสงตาม เส้นทางรถไฟ ลงวันที่ ๒๐ กันยายน ๒๕๓๘

องค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทยพิจารณาอนุมัติ และคณะกรรมการประสานงานตามมาตรา ๒๒ เพื่อทราบด้วยแล้ว

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) เห็นว่า กรณีขอหารือนี้มีประเด็นปัญหาข้อกฎหมายที่ต้องวินิจฉัยรวมสองประเด็น ดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง การแก้ไขเพิ่มเติมสัญญาร่วมลงทุนฯ โดยจัดทำเป็นข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ ครั้งที่ ๑ ลงวันที่ ๒๒ กุมภาพันธ์ ๒๕๓๖ และข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ ครั้งที่ ๒ ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๔๔ ภายหลังจากที่พระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ ใช้บังคับ ได้ดำเนินการถูกต้องตามพระราชบัญญัติดังกล่าวหรือไม่

ประเด็นที่สอง หากการดำเนินการแก้ไขเพิ่มเติมข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนดังกล่าวไม่ถูกต้องตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ บมจ. ทีโอที จะมีแนวทางการปฏิบัติต่อไปอย่างไร

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) ได้พิจารณาประเด็นปัญหาข้อกฎหมายดังกล่าวประกอบกับข้อเท็จจริงที่เกี่ยวข้องแล้ว มีความเห็นดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง ข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ ครั้งที่ ๑ ลงวันที่ ๒๒ กุมภาพันธ์ ๒๕๓๖ และข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ ครั้งที่ ๒ ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๔๔ ได้กระทำให้ขึ้นภายหลังจากที่พระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ ใช้บังคับ กรณีจึงมีประเด็นต้องพิจารณาว่า การจัดทำข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนดังกล่าวจะต้องดำเนินการในขั้นตอนใดตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ ซึ่งคณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) เห็นว่า ข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ ครั้งที่ ๑ ลงวันที่ ๒๒ กุมภาพันธ์ ๒๕๓๖ มีสาระเป็นการเปลี่ยนแปลงที่อยู่ในการส่งหนังสือหรือคำบอกกล่าวของคู่สัญญา และเปลี่ยนแปลงสถานที่สำหรับเชื่อมโยงระบบของ ทศท. ในเขตกรุงเทพมหานครและส่วนภูมิภาค เพื่อลดความหนาแน่นของชุมสาย มีผลเป็นการแก้ไขรายละเอียดของการดำเนินโครงการตามสัญญาร่วมลงทุนฯ เพื่อให้เกิดความสะดวกในการเชื่อมโยงระบบโครงข่ายเคเบิลใยแก้วมากขึ้นเท่านั้น

ส่วนข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ ครั้งที่ ๒ ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๔๔ กำหนดให้บริษัทฯ ต้องดำเนินการติดตั้งวงจรเพิ่มเติมเพื่อเชื่อมโยงระบบโครงข่ายเคเบิลใยแก้วนำแสงตามเส้นทางรถไฟภายในท้องถิ่นจำนวนสามเส้นทาง คือ เส้นทางทุ่งสง-นครศรีธรรมราช เส้นทางชลบุรี-พัทยา และเส้นทางหัวหิน-ประจวบคีรีขันธ์ ซึ่งเป็นการติดตั้งวงจรสำหรับโครงข่ายเคเบิลใยแก้วนำแสงภายในท้องถิ่นและมีการติดตั้งวงจรเพิ่มเติมเชื่อมโยงกับระบบวงจรทางไกลเพื่อใช้ประโยชน์สำหรับโครงข่ายเคเบิลภายในท้องถิ่น และเป็นการเพิ่มเนื้อหาในการดำเนินการของ ทศท. ที่มีอยู่เดิม รวมทั้งกำหนดวิธีการคำนวณและส่วนแบ่งรายได้ซึ่งเป็นคำตอบแทนแตกต่างจากที่กำหนดไว้ในสัญญาร่วมลงทุนฯ โดยเมื่อรวมคำตอบแทนที่บริษัทฯ จะได้รับทั้ง

หมดแล้ว ไม่เกินยอดจำนวนเงินที่ระบุไว้ในภาคผนวกของสัญญาร่วมลงทุนฯ (๒๗,๒๙๔.๕๗ ล้านบาท)^๗

ข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ ครั้งที่ ๑ และข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ ครั้งที่ ๒ จึงเป็นการเปลี่ยนแปลงรายละเอียดและเงื่อนไขในการดำเนินการตามโครงการเคเบิลใยแก้วนำแสงตามเส้นทางรถไฟระหว่าง ทศท. รฟท. และบริษัทฯ ตามสัญญาร่วมลงทุนฯ ลงวันที่ ๒๑ ธันวาคม ๒๕๓๓ การดำเนินการในขั้นตอนต่อไปจึงอยู่ในขั้นตอนของการกำกับดูแลและติดตามผลตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ การแก้ไขเปลี่ยนแปลงเงื่อนไขการดำเนินโครงการหรือแก้ไขเพิ่มเติมสัญญา หน่วยงานเจ้าของโครงการจะต้องเสนอคณะกรรมการประสานงานตามมาตรา ๒๒ พิจารณา และรายงานต่อรัฐมนตรีกระทรวงเจ้าสังกัดตามมาตรา ๒๓ (๒) และหากเป็นเรื่องที่มีผลเป็นการแก้ไขเปลี่ยนแปลงสาระสำคัญของสัญญา รัฐมนตรีกระทรวงเจ้าสังกัดก็ชอบที่จะเสนอคณะรัฐมนตรีพิจารณาให้ความเห็นชอบต่อไป^๘ เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า ทศท. ได้แต่งตั้งคณะกรรมการประสานงานตามมาตรา ๒๒ แต่ไม่ได้เสนอเรื่องการแก้ไขเพิ่มเติมข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ ทั้งสองครั้งให้คณะกรรมการประสานงานตามมาตรา ๒๒ พิจารณา การจัดทำข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ จึงมิได้มีการดำเนินการเสนอเรื่องตามขั้นตอนดังกล่าว และเป็นกรณีที่มิได้ดำเนินการให้ถูกต้องตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ

^๗ข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ จัดตั้งโครงข่ายเคเบิลใยแก้วนำแสงตามเส้นทางรถไฟ (Fibre Optic Cable Transmission System) ครั้งที่ ๒ ลงวันที่ ๗ กันยายน ๒๕๔๔

๓. ในการจ่ายเงินเพื่อตอบแทนการติดตั้งวงจรเพิ่มเติมตามข้อ ๒ นั้น ทศท. และบริษัทตกลงกันว่า ทศท. จะจ่ายเงินให้บริษัท โดยคำนวณตามวิธี ดังต่อไปนี้

๓.๑ กำหนดให้รายได้จากการให้บริการเป็นปีละ ๒๔,๐๙๐ บาทต่อวงจร (๒๒ ครั้ง X ๓ บาท X ๓๖๕ วัน) กล่าวคือ คิดรายได้จากจำนวนครั้งที่ ทศท. นำโครงข่ายเคเบิลใยแก้วภายในท้องถิ่นไปให้บริการไม่ว่ากรณีใดก็ตาม จะถือช่องสัญญาณ (circuit) ละ ๒๒ (ยี่สิบสอง) ครั้งต่อวัน

๓.๒ ให้นำจำนวนที่ได้ตามข้อ ๓.๑ คูณด้วยจำนวนวงจรที่ใช้งานจริง

๓.๓ เมื่อได้จำนวนตามข้อ ๓.๒ แล้ว ทศท. จะจ่ายเงินให้แก่บริษัท สำหรับการใช้วงจรตามช่วงเวลาต่างๆ โดยมีอัตราต่างๆ ดังต่อไปนี้

ฯลฯ

ฯลฯ

๔. ทศท. รฟท. และบริษัท ตกลงกันว่า การติดตั้งวงจรเพิ่มเติมและการจ่ายเงินตามข้อตกลงฉบับนี้ เป็นการเพิ่มเติมพิเศษจากสัญญาหลัก และจำนวนเงินที่ ทศท. จ่ายให้บริษัทตามข้อตกลงนี้ ทศท. และบริษัท ตกลงกันว่า ให้นำไปรวมกับยอดเงินที่บริษัทได้คำนวณและยืนยันไว้ในภาคผนวกหมายเลข ๗ ของสัญญาหลัก และจะต้องไม่เกินกว่าจำนวนเงินที่ระบุไว้ในภาคผนวกดังกล่าวด้วย

^๘บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่อง การบังคับใช้พระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ (กรณีสัญญาอนุญาตให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ ระหว่างบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) กับบริษัทแอตวานซ์ อินโฟร์ เซอร์วิส จำกัด (มหาชน)) ส่งพร้อมหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๙๐๑/๐๕๙๑ ลงวันที่ ๑๘ พฤษภาคม ๒๕๕๐ ถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี (เรื่องเสร็จที่ ๒๙๑/๒๕๕๐)

ประเด็นที่สอง เมื่อข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนดังกล่าวดำเนินการไม่ถูกต้องตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ บมจ. ทีโอที ซึ่งเป็นหน่วยงานเจ้าของโครงการก็ต้องเสนอคณะกรรมการประสานงานตามมาตรา ๒๒ พิจารณาและเสนอความเห็นต่อรัฐมนตรีกระทรวงเจ้าสังกัดเพื่อพิจารณาต่อไป

อย่างไรก็ตาม แม้การดำเนินการตามข้อหาหรือไม่ถูกต้องตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ เพราะ บมจ. ทีโอที ซึ่งเป็นคู่สัญญา กระทำไปโดยไม่ถูกต้องตามขั้นตอนของกฎหมาย แต่ข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ ที่ทำขึ้นนั้นยังคงมีผลอยู่ตราบเท่าที่ยังไม่มีการเพิกถอนหรือสิ้นผลโดยเงื่อนไขเวลาหรือเหตุอื่น คู่สัญญาจึงยังมีหน้าที่ต้องปฏิบัติตามที่กำหนดในสัญญานั้นๆ ต่อไป และหากคณะรัฐมนตรีซึ่งเป็นผู้มีอำนาจตามกฎหมายได้พิจารณาถึงเหตุแห่งการเพิกถอน ผลกระทบ และความเหมาะสม โดยคำนึงถึงประโยชน์ของรัฐหรือประโยชน์สาธารณะแล้วว่าการดำเนินการที่ไม่ถูกต้องนั้นมีความเสียหายอันสมควรจะต้องเพิกถอนข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ ที่ทำขึ้น คณะรัฐมนตรีก็จะชอบที่จะเพิกถอนข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ แต่ถ้าคณะรัฐมนตรีพิจารณาแล้วมีเหตุผลความจำเป็นเพื่อประโยชน์ของรัฐหรือประโยชน์สาธารณะ และเพื่อความต่อเนื่องของการให้บริการ รวมทั้งล่วงเลยขั้นตอนที่จะเริ่มต้นดำเนินการใหม่ตามกฎหมายได้ คณะรัฐมนตรีก็อาจใช้ดุลพินิจพิจารณาให้ความเห็นชอบข้อตกลงต่อท้ายสัญญาร่วมลงทุนฯ ได้ตามความเหมาะสม โดยหน่วยงานเจ้าของโครงการและคณะกรรมการประสานงานตามมาตรา ๒๒ เป็นผู้ดำเนินการเสนอข้อเท็จจริง เหตุผล และความเห็นเพื่อประกอบการพิจารณาของคณะรัฐมนตรี

(ลงชื่อ) พรทิพย์ จาละ

(คุณพรทิพย์ จาละ)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

มกราคม ๒๕๕๑