

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
เรื่อง ทวีการปฏิบัติตามมาตรา ๗๙ วรรคสาม แห่งพระราชบัญญัติ
การประกอบกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๔

การสื่อสารแห่งประเทศไทยได้มีหนังสือ ที่ กสท. ๖๐๓ วต. (ก)/๖๐๐ ลงวันที่ ๒๙ มกราคม ๒๕๕๕ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ความว่า ตามที่ได้มีการประกาศใช้พระราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๔ โดยให้มีผลใช้บังคับตั้งแต่วันที่ถัดจากวันประกาศในราชกิจจานุเบกษา และมาตรา ๗๙^๑ วรรคสาม แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าวได้กำหนดให้การสื่อสารแห่งประเทศไทยและองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทยแจ้งรายละเอียดข้อมูลที่เกี่ยวข้องกับการประกอบกิจการโทรคมนาคมให้คณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติทราบภายในสามสิบวันนับแต่วันที่พระราชบัญญัติใช้บังคับ แต่เนื่องจากปัจจุบันคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติยังมิได้จัดตั้งขึ้นตามกฎหมายว่าด้วยองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม ดังนั้น การสื่อสารแห่งประเทศไทยจึงใคร่ขอหารือว่า เมื่อยังไม่มีคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ การดำเนินการเพื่อแจ้งรายละเอียดข้อมูลให้คณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติทราบภายในสามสิบวันนับแต่วันที่พระราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคมฯ ใช้บังคับตามมาตรา ๗๙ วรรคสาม จะต้องดำเนินการอย่างไร

ส่งพร้อมหนังสือ ที่ นร ๐๖๐๑/๑๔๔๗ ลงวันที่ ๒๐ พฤษภาคม ๒๕๕๕ ซึ่งสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกามีถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

๑ มาตรา ๗๙ ให้คณะกรรมการดำเนินการออกใบอนุญาตประกอบกิจการโทรคมนาคมตามพระราชบัญญัตินี้ให้แก่การสื่อสารแห่งประเทศไทยและองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทยตามลักษณะและประเภทของการประกอบกิจการ ขอบเขตการให้บริการ รวมทั้งสิทธิต่างๆ ในการให้บริการโทรคมนาคมเท่าที่อยู่ในความรับผิดชอบดำเนินการของการสื่อสารแห่งประเทศไทยและองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทยตามที่มีอยู่ในวันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ ทั้งนี้ ต้องไม่เกินหนึ่งร้อยแปดสิบวันนับแต่วันที่คณะกรรมการประกาศกำหนดหลักเกณฑ์การอนุญาตตามมาตรา ๘

ในการออกใบอนุญาตตามวรรคหนึ่ง ให้คณะกรรมการกำหนดเงื่อนไขเกี่ยวกับการประกอบกิจการของการสื่อสารแห่งประเทศไทยและองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทยตามความเหมาะสม โดยคำนึงถึงประโยชน์ของประชาชนที่ได้รับบริการอยู่เดิม และการพัฒนาเพื่อให้มีการบริการที่มีคุณภาพและประสิทธิภาพหรือการอื่นใดเพื่อให้บรรลุวัตถุประสงค์แห่งพระราชบัญญัตินี้

ให้การสื่อสารแห่งประเทศไทยและองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย แจ้งรายละเอียดข้อมูลที่เกี่ยวข้องกับการประกอบกิจการโทรคมนาคมให้คณะกรรมการทราบภายในสามสิบวันนับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ

ในระหว่างที่ยังไม่ได้รับใบอนุญาตตามวรรคหนึ่ง ให้การสื่อสารแห่งประเทศไทยและองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทยประกอบกิจการโทรคมนาคมต่อไปได้

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) ได้พิจารณาปัญหาข้อหาหรือของการสื่อสารแห่งประเทศไทย (กสท.) ในเรื่องนี้ โดยรับฟังคำชี้แจงของผู้แทนกระทรวงคมนาคม (สำนักงานปลัดกระทรวง) ผู้แทนการสื่อสารแห่งประเทศไทย และผู้แทนองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทยประกอบกับได้พิจารณาบทบัญญัติต่างๆ ที่เกี่ยวข้องแล้ว มีความเห็นว่า คณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ (กทช.) ที่จะมีการจัดตั้งขึ้นตามมาตรา ๔๖^๒ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๓ นั้น เป็นองค์กรที่มาตรา ๔๐^๓ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย กำหนดให้มีขึ้นเพื่อเป็นองค์กรของรัฐที่เป็นอิสระทำหน้าที่ในการจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับดูแลการประกอบกิจการโทรคมนาคมแทนหน่วยงานของรัฐที่มีอยู่เดิม และต่อมาได้มีการตราพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ เพื่อกำหนดวิธีการคัดเลือกตลอดจนอำนาจหน้าที่ของ กทช. และพระราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคมฯ เพื่อกำหนดหลักเกณฑ์ต่างๆ เกี่ยวกับการประกอบกิจการโทรคมนาคมขึ้น ซึ่งจะเห็นได้ว่าเป็นการกำหนดหลักเกณฑ์เกี่ยวกับการจัดสรร การใช้คลื่นความถี่และการประกอบกิจการโทรคมนาคมขึ้นใหม่ เพื่อให้การใช้คลื่นความถี่เกิดประโยชน์สูงสุด และเกิดการแข่งขันโดยเสรีในการประกอบกิจการโทรคมนาคมตามมาตรา ๔๐ ได้กำหนดไว้ ทั้งนี้ โดย กทช. จะต้องทำหน้าที่ในการจัดทำแผนแม่บทกิจการโทรคมนาคมและแผนความถี่วิทยุ การพิจารณาอนุญาตและกำกับดูแลการประกอบกิจการโทรคมนาคม เป็นต้น

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) ได้พิจารณาอำนาจหน้าที่ของ กทช. ดังกล่าวประกอบกับมาตรา ๗๙^๔ วรรคหนึ่ง และวรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคมฯ ที่กำหนดให้ กทช. ต้องดำเนินการออกใบอนุญาตประกอบกิจการโทรคมนาคมให้แก่การสื่อสารแห่งประเทศไทย(กสท.) และองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย(ทศท.) ตามลักษณะและประเภทของการประกอบกิจการ ขอบเขตการให้บริการ รวมทั้งสิทธิต่างๆ ในการให้บริการโทรคมนาคมเท่าที่อยู่ในความรับผิดชอบดำเนินการของ กสท. และ ทศท. ตามที่มีอยู่ใน

^๒ มาตรา ๔๖ ให้มีคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ เรียกโดยย่อว่า "กทช." ประกอบด้วยประธานกรรมการคนหนึ่ง และกรรมการอื่นอีกหกคน ซึ่งพระมหากษัตริย์ทรงพระกรุณาโปรดเกล้าฯ แต่งตั้งตามคำแนะนำของวุฒิสภา

ให้เลขาธิการ กทช. เป็นเลขานุการ กทช.

^๓ มาตรา ๔๐ คลื่นความถี่ที่ใช้ในการส่งวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และวิทยุโทรคมนาคมเป็นทรัพยากรสื่อสารของชาติเพื่อประโยชน์สาธารณะ

ให้มีองค์กรของรัฐที่เป็นอิสระทำหน้าที่จัดสรรคลื่นความถี่ตามวรรคหนึ่ง และกำกับดูแลการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม ทั้งนี้ ตามที่กฎหมายบัญญัติ

การดำเนินการตามวรรคสองต้องคำนึงถึงประโยชน์สูงสุดของประชาชนในระดับชาติและระดับท้องถิ่น ทั้งในด้านการศึกษา วัฒนธรรม ความมั่นคงของรัฐ และประโยชน์สาธารณะอื่น รวมทั้งการแข่งขันโดยเสรีอย่างเป็นธรรม

^๔ โปรดดูเชิงอรรถที่ ๑, ข้างต้น

วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับแล้ว เห็นว่า การที่มาตรา ๗๙ วรรคสาม กำหนดให้ กสท. และ ทศท. แจ้งรายละเอียดข้อมูลที่เกี่ยวข้องกับการประกอบกิจการโทรคมนาคมให้ กทช. ทราบภายในสามสิบวันนับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ ก็เพื่อประโยชน์แก่การปฏิบัติหน้าที่ของ กทช. ตามที่ได้กล่าวถึงข้างต้นโดยเฉพาะอย่างยิ่งตามที่ได้กำหนดไว้ในมาตรา ๗๙ วรรคหนึ่ง และ วรรคสอง นั้นเอง เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่าปัจจุบันยังไม่มี การแต่งตั้ง กทช. ขึ้นมาเพื่อทำหน้าที่ดังกล่าว กสท. และ ทศท. จึงยังไม่อาจแจ้งรายละเอียดข้อมูลที่เกี่ยวข้องกับการประกอบกิจการโทรคมนาคมต่อ กทช. ตามที่มาตรา ๗๙^๔ วรรคสาม แห่งพระราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคมฯ กำหนดไว้ได้ อย่างไรก็ตาม ในระหว่างที่ยังไม่มี กทช. เพื่อทำหน้าที่ดำเนินการออกใบอนุญาตให้แก่ กสท. และ ทศท. มาตรา ๗๙ วรรคสี่ ได้บัญญัติรองรับให้ กสท. และ ทศท. สามารถประกอบกิจการโทรคมนาคมต่อไปได้โดยไม่เกิดปัญหาแต่อย่างใด



(ศาสตราจารย์พิเศษ ชัยวัฒน์ วงศ์วัฒนศานต์)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

พฤษภาคม ๒๕๕๕

^๔ โปรดดูเชิงอรรถที่ ๑, ข้างต้น