

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

เรื่อง ขอรื้อเกี่ยวกับโครงการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ ๑๙๐๐ MHz

องค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทยได้มีหนังสือ ที่ คค ๒๓/๑๙๒ ลงวันที่ ๒๐ เมษายน ๒๕๕๔ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ความว่า โดยที่คณะรัฐมนตรีมีมติตั้งแต่วันที่ ๔ กรกฎาคม ๒๕๕๓ เห็นชอบให้ดำเนินโครงการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ ๑๙๐๐MHz และที่ผ่านมามองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย การสื่อสารแห่งประเทศไทย และบริษัทวิทยุการบินแห่งประเทศไทย จำกัด ได้ร่วมกันดำเนินการในเรื่องนี้มาตามลำดับ โดยยึดผลประโยชน์ที่ผู้ใช้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่จะได้รับ และความถูกต้องตามกฎหมายที่เกี่ยวข้องเป็นหลักในการดำเนินการ

อย่างไรก็ตาม คณะกรรมการการคมนาคม วุฒิสภา ได้ขอให้ทบพวนการทำนิติกรรมเกี่ยวกับโครงการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ ๑๙๐๐ MHz เพื่อดำเนินการให้ถูกต้องตามกฎหมาย โดยขอให้องค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทยมีหนังสือสอบถามหน่วยงานที่เกี่ยวข้องใน ๒ ประเด็น ดังนี้

๑. บริษัท เอซีที โมบาย จำกัด ซึ่งจดทะเบียนเป็นนิติบุคคลเมื่อวันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๕๓ หลังวันที่ ๘ มีนาคม ๒๕๕๓ ซึ่งพระราชบัญญัติองค์การจัดสรรคลื่นความถี่และกำกั้นกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ มีผลใช้บังคับแล้ว จะมีผลทำให้การพิจารณาจัดสรรคลื่นความถี่ ออกใบอนุญาตประกอบกิจการ หรืออนุญาตให้ประกอบกิจการเพิ่มเติมจากเจ้าหน้าที่ของรัฐ กระทำไม่ได้ตามนัยมาตรา ๘๐ แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าว บริษัทฯจะประกอบธุรกิจได้อย่างไรเพราะผิดกฎหมาย

๒. มติคณะรัฐมนตรีเมื่อวันที่ ๔ กรกฎาคม ๒๕๕๓ ตามหนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ที่ นร ๐๒๐๕/๘๖๔๑ ลงวันที่ ๑๑ กรกฎาคม ๒๕๕๓ ที่เห็นชอบโครงการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ ๑๙๐๐ MHz โดยให้รับข้อสังเกตรวมทั้งความเห็น การดำเนินการตามหลักเกณฑ์ที่คณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ (กทช.) กำหนดไปประกอบการพิจารณาด้วยนั้นหมายความว่า จะต้องรอให้มีการแต่งตั้ง กทช. ตามนัยมาตรา ๘๖ แห่งพระราชบัญญัติองค์การจัดสรรคลื่นความถี่ฯ ก่อน ซึ่งขณะนี้อยู่ในขั้นตอนการพิจารณาของวุฒิสภา จะทำให้บริษัทฯ ต้องรอขออนุญาตก่อนหรือไม่

โดยที่การดำเนินโครงการนี้อยู่ในความสนใจของประชาชนทั่วไป องค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย จึงขอให้สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาพิจารณาให้ความเห็นในประเด็นข้อทักท้วงของคณะกรรมการการคมนาคม วุฒิสภา เพื่อองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทยจะได้ชี้แจงให้คณะกรรมการการคมนาคม วุฒิสภา และประชาชนได้รับทราบ

ส่งพร้อมหนังสือ ที่ นร ๐๖๐๑/๐๖๕๒ ลงวันที่ ๑๐ กรกฎาคม ๒๕๕๔ ซึ่งสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกามีถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

ต่อไป

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) ได้พิจารณาปัญหาข้อหาหรือดังกล่าวโดยได้พิจารณาเอกสารที่องค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทยส่งมาประกอบการพิจารณา และรับฟังคำชี้แจงข้อเท็จจริงจากผู้แทนองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย ผู้แทนการสื่อสารแห่งประเทศไทย และผู้แทนกระทรวงคมนาคม(สำนักงานปลัดกระทรวงและกรมไปรษณีย์โทรเลข)แล้ว สามารถสรุปความเป็นมาของเรื่องได้ดังนี้

๑. ความถี่ที่ได้รับจัดสรรจากกรมไปรษณีย์โทรเลขที่จะนำมาใช้ในโครงการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ ๑๙๐๐ MHz

คณะกรรมการประสานงานการจัดและบริหารความถี่วิทยุแห่งชาติ(กบถ.)ในการประชุมครั้งที่ ๑/๒๕๔๓ เมื่อวันที่ ๒๕ มกราคม ๒๕๔๓ ได้มีมติอนุมัติในหลักการให้จัดสรรย่านความถี่วิทยุ ๒ MHz ให้แก่การสื่อสารแห่งประเทศไทย (กสท.) และองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย (ทศท.) เพื่อมอบให้บริษัทร่วมทุนระหว่าง กสท. ทศท. และบริษัทวิทยุการบินแห่งประเทศไทยจำกัด (บวท.) เพื่อให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ย่านความถี่วิทยุ ๑๙๐๐ MHz และการพัฒนาการไปสู่การให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่รุ่นที่ ๓ (IMT-๒๐๐๐) ดังนี้

ก. ความถี่วิทยุ ๑๘๘๕-๑๙๐๐ MHz คู่กับ ๑๙๖๕-๑๙๘๐ MHz ความกว้างแถบคลื่น ๑๕+๑๕ MHz เพื่อให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ย่านความถี่วิทยุ ๑๙๐๐ MHz

ข. ความถี่วิทยุ ๒๑๕๕-๒๑๗๐ MHz ความกว้างแถบคลื่น ๑๕ MHz เพื่อให้ใช้งานเป็นคู่กับความถี่วิทยุ ๑๙๖๕-๑๙๘๐ MHz ความกว้างของแถบคลื่น ๑๕ MHz สำหรับให้บริการผสมผสานระหว่างโทรศัพท์เคลื่อนที่ย่านความถี่วิทยุ ๑๙๐๐ MHz และโทรศัพท์เคลื่อนที่รุ่นที่ ๓ (IMT-๒๐๐๐)

ทั้งนี้ โดยมีเงื่อนไขในการอนุมัติที่สำคัญ คือ หากไม่เปิดบริการอย่างใดอย่างหนึ่งภายในระยะเวลา ๒ ปี นับแต่วันที่ออกหนังสือนี้ ให้การจัดสรรคลื่นความถี่วิทยุนี้เป็นอันสิ้นสุด และการใช้ความถี่วิทยุจะต้องเสียค่าตอบแทนตามอัตราและวิธีการที่กำหนดในประกาศกระทรวงคมนาคมหรือหลักเกณฑ์และเงื่อนไขตามที่คณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ (กทช.) ที่จะจัดตั้งขึ้นตามพระราชบัญญัติองค์การจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๓ ซึ่งอาจจะกำหนดขึ้นในอนาคต นอกจากนี้มติดังกล่าวยังได้ระบุว่าเมื่อได้จดทะเบียนจัดตั้งบริษัทร่วมทุนเสร็จเรียบร้อยแล้ว ให้ถือว่าสิทธิและหน้าที่ที่เกี่ยวข้องกับการจัดสรรคลื่นความถี่วิทยุดังกล่าวของ กสท. และ ทศท. ได้โอนให้แก่บริษัทร่วมทุนที่ได้จัดตั้งขึ้นนับแต่วันที่ได้จดทะเบียน^๑

๒. การอนุมัติโครงการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ ๑๙๐๐ MHz และการอนุมัติจัดตั้งบริษัทร่วมทุน

กระทรวงคมนาคมได้เสนอเรื่องไปยังสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี (สลค.)

^๑ หนังสือกรมไปรษณีย์โทรเลข ที่ คค ๐๗๐๔(วว.)/๓๖๙๗ ลงวันที่ ๒๔ มีนาคม ๒๕๔๓ ถึงผู้อำนวยการองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย

เมื่อวันที่ ๑๒ กรกฎาคม ๒๕๕๒^๒ เพื่อให้คณะรัฐมนตรีพิจารณาให้ความเห็นชอบดังนี้

ก. ให้ บวท. จัดตั้งบริษัทจำกัดตามข้อ ๒.๕.๑^๓ และเมื่อบริษัทจำกัดดังกล่าวจดทะเบียนเพิ่มทุนครบเต็มจำนวน ๑,๒๐๐ ล้านบาท จะมีผู้ถือหุ้นประกอบไปด้วย

บวท. จำนวน ๐.๒๐ ล้านบาท หรือคิดเป็นร้อยละ ๐.๐๒ ของทุนจดทะเบียน
ทศท. จำนวน ๕๕๕.๕๐ ล้านบาท หรือคิดเป็นร้อยละ ๔๕.๕๕ ของทุนจดทะเบียน

กสท. จำนวน ๕๕๕.๕๐ ล้านบาท หรือคิดเป็นร้อยละ ๔๕.๕๕ ของทุนจดทะเบียน

ข. ให้บริษัทจำกัดดังกล่าวได้รับสิทธิการให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบใหม่ย่านความถี่ ๑๙๐๐ MHz จาก ทศท. และ กสท.

ค. ให้บริษัทจำกัดดังกล่าวได้รับ

(๑) ยกเว้นไม่ต้องนำคำสั่ง กฎระเบียบ ข้อบังคับ และมติคณะรัฐมนตรีที่ใช้บังคับแก่รัฐวิสาหกิจทั่วไปมาใช้บังคับ

(๒) สิทธิสามารถปรับอัตราค่าบริการได้อย่างอิสระเพื่อให้มีความยืดหยุ่นและสอดคล้องกับกลยุทธ์ทางการตลาด ทั้งนี้อัตราค่าบริการที่ปรับในภาพรวมจะไม่เกินอัตราค่าบริการที่ ทศท. และ กสท. กำหนด

ง. ให้ บวท. ทศท. และ กสท. ลงทุนถือหุ้นในบริษัทจำกัดดังกล่าวตามสัดส่วนใน ข้อ ก. โดยไม่ต้องนำเสนอคณะรัฐมนตรีพิจารณาอนุมัติอีก

สำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีได้สอบถามความเห็นจากหน่วยงานต่าง ๆ และคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติได้มีความเห็นเกี่ยวกับโครงการให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบใหม่ (ย่านความถี่ ๑๙๐๐ MHz) ในหลายประการ ซึ่งกระทรวงคมนาคมได้รับแจ้งความเห็นดังกล่าวแล้ว และเห็นชอบด้วยในประเด็นเรื่องรูปแบบการลงทุน จึงได้

^๒ หนังสือกระทรวงคมนาคม ที่ คค ๐๒๐๘.๑/๕๘๘๘ ลงวันที่ ๑๒ กรกฎาคม ๒๕๕๒ ถึง เลขาธิการคณะรัฐมนตรี

^๓ ข้อ ๒.๕.๑ การบริหารโครงการ

- บวท. จะดำเนินการจัดตั้งบริษัทจำกัดขึ้นตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ ดำเนินการในลักษณะบริษัทจำกัด โดยมีทุนจดทะเบียนครั้งแรก ๑๐ ล้านบาทแบ่งเป็นหุ้นสามัญหุ้นละ ๑๐ บาท จำนวน ๑,๐๐๐,๐๐๐ หุ้น และบริษัทจำกัดดังกล่าวขอยกเว้นไม่ต้องนำคำสั่ง กฎระเบียบ ข้อบังคับ และมติคณะรัฐมนตรีที่ใช้บังคับกับรัฐวิสาหกิจทั่วไปมาใช้บังคับ เพื่อให้เกิดความคล่องตัว สามารถบริหารองค์กรในเชิงธุรกิจที่แข่งขันได้คล้ายกับแนวทางการจัดตั้งบริษัทอินเทอร์เน็ตประเทศไทย จำกัด

- เมื่อจัดตั้งบริษัทเสร็จแล้ว บวท. จะเชิญชวน ทศท. และ กสท. เข้าร่วมลงทุนในบริษัทดังกล่าวฝ่ายละเท่า ๆ กัน โดย บวท. จะถือหุ้นเพียง ๒๐,๐๐๐ หุ้น ทศท. จะถือหุ้น ๕๕๐,๐๐๐ หุ้น และ กสท. จะถือหุ้น ๕๕๐,๐๐๐ หุ้น

- ทศท. และ กสท. อนุญาตให้สิทธิการให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่แก่บริษัทซึ่งมี บวท. ทศท. และ กสท. ถือหุ้นดังกล่าวข้างต้น

ปรับปรุงโครงสร้างการถือหุ้นของบริษัทร่วมทุนใหม่เสนอต่อคณะรัฐมนตรีเป็นดังนี้^๔

ทศท.	ถือหุ้น ๕๕.๙๘% คิดเป็นเงิน ๖๕๙.๘๐ ล้านบาท
กสท.	ถือหุ้น ๔๐.๐๐% คิดเป็นเงิน ๔๘๐ ล้านบาท
พนักงาน ทศท. และ กสท.	ถือหุ้น ๕.๐๐% คิดเป็นเงิน ๖๐ ล้านบาท
บวท.	ถือหุ้น ๐.๐๒% คิดเป็นเงิน ๐.๒๐ ล้านบาท
รวม	ถือหุ้น ๑๐๐% คิดเป็นเงิน ๑,๒๐๐ ล้านบาท

คณะรัฐมนตรีได้มีมติเมื่อวันที่ ๔ กรกฎาคม ๒๕๔๓^๕ เห็นชอบโครงการให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบใหม่ (ย่านความถี่ ๑๙๐๐ MHz) และอนุมัติให้ดำเนินการต่อไปได้ตามที่กระทรวงคมนาคมเสนอ โดยให้รับข้อสังเกตของที่ประชุมหน่วยงานที่เกี่ยวข้องเกี่ยวกับฐานะการเงินของ ทศท. และ กสท.^๖ และการจัดลำดับความสำคัญก่อนหลังการลงทุนในโครงการต่างๆ^๗ รวมทั้งความเห็นของกระทรวงการคลังเกี่ยวกับการโอนพนักงานของ ทศท. และ กสท.^๘ และการดำเนินการตามหลักเกณฑ์และเงื่อนไขต่าง ๆ ที่ กทช. กำหนด^๙ และวิธีการจำหน่ายเครื่องโทรศัพท์^{๑๐}

^๔ หนังสือกระทรวงคมนาคม ด่วนที่สุด ที่ คค ๐๒๐๘.๑/๑๐๖๙๙ ลงวันที่ ๒๔ ธันวาคม ๒๕๔๒ ถึงเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

^๕ หนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ที่ นร ๐๒๐๕/๘๖๔๑ ลงวันที่ ๑๑ กรกฎาคม ๒๕๔๓ ถึงรัฐมนตรีว่าการกระทรวงคมนาคม

^๖ ฐานะการเงินของ ทศท. และ กสท. แม้ว่าจะเป็นรัฐวิสาหกิจที่มีฐานะการเงินที่อยู่ในเกณฑ์ที่สามารถรับภาระได้ แต่ที่ประชุมมีข้อสังเกตว่า ขณะนี้ กสท. กำลังดำเนินการขออนุมัติกู้เงินในวงเงินที่ค่อนข้างสูง เพื่อเสริมสภาพคล่องและเป็นการขอกู้เงินเป็นครั้งแรก ดังนั้น กสท. ควรใช้จ่ายเงินลงทุนให้มีประสิทธิภาพและการลงทุนในโครงการใหม่ควรหารือกระทรวงการคลังก่อน

^๗ การจัดลำดับความสำคัญก่อนหลังการลงทุนในโครงการต่าง ๆ ที่ประชุมได้มีข้อสังเกตว่า ความมองในภาพรวมโดยต้องคำนึงถึงการลงทุนในโครงการใหม่ในอนาคตและขีดจำกัดทางการเงิน

^๘ การดำเนินการโครงการดังกล่าวให้โอนพนักงานจาก ทศท. และ กสท. ไปเป็นพนักงานของบริษัทที่จัดตั้งขึ้นใหม่ตามความจำเป็นและเหมาะสม

^๙ เนื่องจากพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๓ ได้ประกาศใช้เป็นกฎหมายแล้ว เมื่อวันที่ ๘ มีนาคม ๒๕๔๓ ซึ่งตามกฎหมายดังกล่าวได้กำหนดให้มีคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ เพื่อทำหน้าที่พิจารณาอนุญาตและกำกับดูแลการใช้คลื่นความถี่เพื่อกิจการโทรคมนาคม พิจารณาอนุญาตและกำกับดูแลการประกอบกิจการโทรคมนาคม กำหนดโครงสร้างอัตราค่าธรรมเนียมและค่าบริการกิจการโทรคมนาคมและอื่น ๆ ดังนั้น ถ้าหากคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติได้กำหนดหลักเกณฑ์เงื่อนไขต่าง ๆ เกี่ยวกับการให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ เช่น อายุของใบอนุญาต การให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ หลักเกณฑ์ที่กำหนดเกี่ยวกับอัตราค่าบริการ หรือคุณภาพของการให้บริการ เป็นต้น ให้กระทรวงคมนาคม ทศท. กสท. และบริษัทที่จัดตั้งขึ้นใหม่ดำเนินการตามที่คณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติได้กำหนดขึ้นด้วย

^{๑๐} การให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ นอกจากการให้บริการที่เกี่ยวข้องกับโครงข่ายแล้ว เครื่องโทรศัพท์ที่ใช้กับระบบก็เป็นปัจจัยสำคัญเกี่ยวกับการให้บริการ ดังนั้น เพื่อให้บรรลุวัตถุประสงค์ของโครงการ ซึ่งต้องการให้ประชาชนผู้ใช้บริการได้ใช้โทรศัพท์ที่มีคุณภาพและราคาที่เป็นธรรม บริษัทที่จะจัดตั้งขึ้น

๓. การจดทะเบียนจัดตั้งบริษัทร่วมทุน

บริษัทร่วมทุนที่จัดตั้งขึ้นเพื่อให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ย่านความถี่วิทยุ ๑๙๐๐ MHz คือ บริษัท เอซีที โมบาย จำกัด โดยได้จดทะเบียนเป็นนิติบุคคลตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ ณ สำนักงานทะเบียนหุ้นส่วนบริษัท กรุงเทพมหานคร เมื่อวันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๔๓^{๑๑} และมีทุนจดทะเบียนรวม ๑,๒๐๐ ล้านบาท มีโครงสร้างการถือหุ้นตามที่คณะรัฐมนตรีได้มีมติอนุมัติ เมื่อวันที่ ๔ กรกฎาคม ๒๕๔๓

๔. การดำเนินการของบริษัท เอซีที โมบาย จำกัด

บริษัท เอซีที โมบาย จำกัด ได้ลงนามในสัญญาสั่งซื้ออุปกรณ์ระบบชุมสายโทรศัพท์เคลื่อนที่ GSM ๑๙๐๐ MHz กับ กลุ่ม The Consortium of Siemens Limited, Ericsson (Thailand) Limited, and Mitsui & Company Limited เมื่อวันที่ ๑๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๔๔ เนื่องจากคณะกรรมการบริษัท เห็นว่า บริษัทมีเป้าหมายเปิดบริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ ๑๙๐๐ MHz ภายใน ๑๓ เดือน นับตั้งแต่วันที่คณะรัฐมนตรีให้ความเห็นชอบโครงการนอกจากการลงนามในสัญญาที่กล่าวมาข้างต้นแล้ว การดำเนินการอื่น ๆ ที่บริษัท เอซีทีทำกระทำได้ รับโอนพนักงานจาก ทศท. และ กสท. เป็นพนักงานของบริษัทและการจัดหาสถานที่ทำให้บริษัท เอซีทีฯ มีค่าใช้จ่ายในการดำเนินการปัจจุบันคือค่าจ้างพนักงาน และค่าใช้จ่ายในการจัดหาสถานที่

๕. ต่อมาคณะกรรมการการคมนาคม วุฒิสภา ได้พิจารณาแล้วเห็นควรให้ทบทวนในการทำนิติกรรมทุกเรื่องเกี่ยวกับโครงการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ ๑๙๐๐ MHz เพื่อดำเนินการให้เหมาะสมและถูกต้องตามกฎหมาย โดยให้มีหนังสือสอบถามหน่วยงานที่เกี่ยวข้องดังนี้

ก. บริษัท เอซีที โมบาย จำกัด ซึ่งจดทะเบียนเป็นนิติบุคคลเมื่อวันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๔๓ หลังวันที่ ๘ มีนาคม ๒๕๔๓ ซึ่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๓ มีผลใช้บังคับแล้ว จะมีผลให้การพิจารณาจัดสรรคลื่นความถี่ ออกใบอนุญาตประกอบกิจการหรืออนุญาตประกอบกิจการเพิ่มเติมจากเจ้าหน้าที่ของรัฐ กระทำไม่ได้ตามนัยมาตรา ๘๐^{๑๒} แห่ง

ใหม่ควรพิจารณาดำเนินการกำหนดวิธีการจำหน่ายเครื่องโทรศัพท์ที่ใช้กับระบบให้กับผู้ใช้บริการด้วยวิธีการที่เหมาะสมและราคาที่เป็นธรรม ทั้งนี้ เพื่อให้เกิดประโยชน์สูงสุดต่อผู้ใช้บริการ

^{๑๑} ใบสำคัญแสดงการจดทะเบียนห้างหุ้นส่วนบริษัท ทะเบียนเลขที่ (๓)๑๒๘๒/๒๕๔๓ ออกให้ ณ วันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๔๓

^{๑๒} มาตรา ๘๐ ในวาระเริ่มแรกที่มีการคัดเลือกและแต่งตั้ง กสช. หรือ กทช. แล้วแต่กรณี ยังไม่แล้วเสร็จ ให้นายกรัฐมนตรี รัฐมนตรี อธิบดีกรมประชาสัมพันธ์อธิบดีกรมไปรษณีย์โทรเลข และเจ้าหน้าที่ของรัฐอื่นใดที่เกี่ยวข้องกับการบริหารคลื่นความถี่การจัดสรรคลื่นความถี่ การอนุญาต และการกำกับดูแลหรือการควบคุมการประกอบกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมตามกฎหมายว่าด้วยวิทยุกระจายเสียงและวิทยุโทรทัศน์ กฎหมายว่าด้วยวิทยุคมนาคม กฎหมายว่าด้วยโทรเลขและโทรศัพท์ และกฎหมายอื่นที่เกี่ยวข้องมีอำนาจหน้าที่ตามที่กฎหมายบัญญัติจนถึงวันพ้นกำหนดเวลาตามมาตรา ๗๗ แต่ในระหว่างนั้นจะพิจารณาจัดสรรคลื่นความถี่ ออกใบอนุญาตประกอบกิจการ หรืออนุญาตให้ประกอบกิจการ

พระราชบัญญัติดังกล่าว บริษัทฯจะประกอบธุรกิจได้อย่างไรเพราะผิดกฎหมาย

ข. มติคณะรัฐมนตรีเมื่อวันที่ ๔ กรกฎาคม ๒๕๕๓ ตามหนังสือสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี ที่ นร ๐๒๐๕/๘๖๔๑ ลงวันที่ ๑๑ กรกฎาคม ๒๕๕๓ วรรคท้ายที่เห็นชอบโครงการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ ๑๙๐๐ MHz โดยให้รับข้อสังเกตรวมทั้งความเห็นการดำเนินการตามหลักเกณฑ์ที่คณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ (กทช.) กำหนด ไปประกอบการพิจารณาด้วยนั้น หมายความว่า จะต้องรอให้มีการแต่งตั้ง กทช. ตามนัยมาตรา ๔๖^{๑๓} แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ ก่อน ซึ่งขณะนี้อยู่ในขั้นตอนการพิจารณาของวุฒิสภา จะทำให้บริษัทฯ ต้องรอขออนุญาตก่อนหรือไม่

องค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย (ทศท.) จึงขอหารือมายังสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาในประเด็นดังกล่าว

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) ได้พิจารณาประเด็นปัญหาข้อหารือทั้ง ๒ ประการแล้วมีความเห็นดังนี้

ประการแรก บริษัท เอซีที โมบาย จำกัด จะประกอบกิจการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ ๑๙๐๐ MHz ได้หรือไม่ เนื่องจากมาตรา ๘๐ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ ห้ามมิให้มีการจัดสรรคลื่นความถี่ ออกใบอนุญาตประกอบกิจการ หรืออนุญาตให้ประกอบกิจการเพิ่มเติมอีกนับแต่วันที่พระราชบัญญัติดังกล่าวใช้บังคับจนกว่าจะได้มีการแต่งตั้ง กทช. แล้วเสร็จ

โดยที่ข้อเท็จจริงในกรณีนี้ปรากฏว่า กรณีตามข้อหารือเป็นการดำเนินการตามโครงการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ ๑๙๐๐ MHz ซึ่งการใช้คลื่นความถี่จะต้องดำเนินการตามกฎหมายว่าด้วยโทรเลขและโทรศัพท์ กฎหมายว่าด้วยวิทยุคมนาคม กฎหมายว่าด้วยการจัดตั้ง ทศท. และกฎหมายว่าด้วยการจัดตั้ง กสท. และนอกจากนี้โครงการดังกล่าวยังถือได้ว่าเป็นกิจการโทรคมนาคมตามมาตรา ๓^{๑๔} แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ จึงต้องอยู่ภายใต้บังคับพระราชบัญญัติดังกล่าวด้วย คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) พิจารณาแล้วเห็นว่า

เพิ่มเติมไม่ได้

^{๑๓} มาตรา ๔๖ ให้มีคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติเรียกโดยย่อว่า “กทช.” ประกอบด้วยประธานกรรมการคนหนึ่งและกรรมการอื่นอีกหกคน ซึ่งพระมหากษัตริย์ทรงพระกรุณาโปรดเกล้าฯ แต่งตั้งตามคำแนะนำของวุฒิสภา

ให้เลขาธิการ กทช. เป็นเลขานุการ กทช.

^{๑๔} มาตรา ๓ ในพระราชบัญญัตินี้

ฯลฯ

ฯลฯ

“กิจการโทรคมนาคม” หมายความว่า กิจการซึ่งให้บริการการส่ง การแพร่ หรือการรับ เครื่องหมาย สัญญาณ ตัวหนังสือ ตัวเลข ภาพ เสียง รหัส หรือการอื่นใด ซึ่งสามารถให้เข้าใจความหมายได้โดยระบบสาย ระบบคลื่นความถี่ ระบบแสง ระบบแม่เหล็กไฟฟ้าอื่น หรือระบบอื่น ระบบใดระบบหนึ่งหรือหลายระบบรวมกัน หรือกิจการโทรคมนาคมตามที่กฎหมายบัญญัติหรือตามที่คณะกรรมการร่วมกำหนดให้เป็นกิจการโทรคมนาคม

ฯลฯ

ฯลฯ

พระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ ซึ่งมีผลใช้บังคับตั้งแต่วันที่ ๘ มีนาคม ๒๕๕๓ เป็นกฎหมายที่ตราขึ้นเพื่ออนุญาตให้เป็นไปตามบทบัญญัติมาตรา ๔๐^{๙๔} ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย ที่กำหนดว่าคลื่นความถี่ที่ใช้ในการส่งวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และวิทยุโทรคมนาคม เป็นทรัพยากรสื่อสารของชาติ และให้จัดตั้งองค์กรของรัฐที่เป็นอิสระเพื่อทำหน้าที่จัดสรรคลื่นความถี่และกำกับดูแลการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม เพื่อทำหน้าที่แทนเจ้าหน้าที่ของรัฐที่มีอำนาจหน้าที่ในเรื่องดังกล่าวอยู่เดิม อย่างไรก็ตาม มาตรา ๓๓๕(๒)^{๙๖} ของรัฐธรรมนูญนั้นเองได้กำหนดเงื่อนไขไว้ว่ากฎหมายที่จะตราขึ้นจะต้องไม่กระทบกระเทือนถึงการอนุญาต สัมปทาน หรือสัญญาซึ่งมีผลสมบูรณ์อยู่ในขณะที่กฎหมายดังกล่าวมีผลใช้บังคับ ดังนั้น พระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ จึงมิได้มีบทบัญญัติให้การอนุญาตหรือสัญญาที่เกิดขึ้นก่อนวันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับสิ้นผลไป เพียงแต่ได้มีการกำหนดบทเฉพาะกาลตามมาตรา ๔๐^{๙๗} ที่บัญญัติว่า ในวาระเริ่มแรกที่การคัดเลือกและแต่งตั้ง กสช. หรือ กทช. แล้วแต่กรณี ยังไม่แล้วเสร็จ ให้นายกรัฐมนตรี รัฐมนตรี อธิบดีกรมประชาสัมพันธ์ อธิบดีกรมไปรษณีย์โทรเลข และเจ้าหน้าที่ของรัฐอื่นใดที่เกี่ยวกับการบริหารคลื่นความถี่ การจัดสรรคลื่นความถี่ การอนุญาต และการกำกับดูแลหรือการควบคุมการประกอบกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์และกิจการโทรคมนาคม ยังคงมีอำนาจหน้าที่ตามกฎหมายที่เกี่ยวข้องต่อไปจนถึงวันครบกำหนด ๓๐ วันนับแต่วันที่ทรงพระกรุณาโปรดเกล้าฯ แต่งตั้ง กสช. หรือ กทช. แต่ในระหว่างนั้นจะพิจารณาจัดสรรคลื่นความถี่ ออกใบอนุญาตประกอบกิจการหรืออนุญาตให้ประกอบกิจการเพิ่มเติมไม่ได้ ทั้งนี้ก็เพื่อให้กิจการต่าง ๆ ที่มีอยู่แล้วสามารถดำเนินการต่อเนื่องไปได้โดยไม่มีข้อติดขัด แต่ในส่วนของ การจัดสรรคลื่นความถี่ การออกใบอนุญาตประกอบกิจการ และการอนุญาตให้ประกอบกิจการใดเพิ่มเติม ก็ให้รอไว้ให้ กสช. หรือ

^{๙๔} มาตรา ๔๐ คลื่นความถี่ที่ใช้ในการส่งวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และวิทยุโทรคมนาคมเป็นทรัพยากรสื่อสารของชาติเพื่อประโยชน์สาธารณะ

ให้มีองค์กรของรัฐที่เป็นอิสระทำหน้าที่จัดสรรคลื่นความถี่ตามวรรคหนึ่งและกำกับดูแลการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม ทั้งนี้ ตามที่กฎหมายบัญญัติ

การดำเนินการตามวรรคสองต้องคำนึงถึงประโยชน์สูงสุดของประชาชนในระดับชาติและระดับท้องถิ่น ทั้งในด้านการศึกษา วัฒนธรรม ความมั่นคงของรัฐ และประโยชน์สาธารณะอื่น รวมทั้งการแข่งขันโดยเสรีอย่างเป็นธรรม

^{๙๖} มาตรา ๓๓๕ ในวาระเริ่มแรก มิให้นำบทบัญญัติดังต่อไปนี้ มาใช้บังคับกับกรณีต่าง ๆ ภายใต้งานนี้

๑๓๑

๑๓๑

(๒) มิให้นำบทบัญญัติมาตรา ๔๐ มาใช้บังคับ จนกว่าจะมีการตรากฎหมายอนุญาตให้เป็นไปตามบทบัญญัติดังกล่าว ซึ่งต้องไม่เกินสามปีนับแต่วันประกาศใช้รัฐธรรมนูญนี้ ทั้งนี้ กฎหมายที่จะตราขึ้นจะต้องไม่กระทบกระเทือนถึงการอนุญาต สัมปทาน หรือสัญญาซึ่งมีผลสมบูรณ์อยู่ในขณะที่กฎหมายดังกล่าวมีผลใช้บังคับ จนกว่าการอนุญาต สัมปทาน หรือสัญญานั้น จะสิ้นผล

๑๓๑

๑๓๑

^{๙๗} โปรดดูเชิงอรรถที่ ๑๒, ข้างต้น

อกทช. ซึ่งเป็นองค์กรอิสระที่จะจัดตั้งขึ้น เป็นผู้พิจารณาใช้อำนาจหน้าที่เช่นนั้นเอง เพื่อให้เป็นไปตามเจตนารมณ์ของรัฐธรรมนูญ มาตรา ๔๐ ดังที่กล่าวมาแล้ว

สำหรับข้อเท็จจริงในกรณีที่หารือมานี้ปรากฏว่า คณะกรรมการประสานงานการจัดและบริหารความถี่วิทยุแห่งชาติ (กบถ.) ได้มีมติเมื่อวันที่ ๒๕ มกราคม ๒๕๔๓ อนุมัติในหลักการให้จัดสรรย่านความถี่วิทยุ ๒ GHz ให้แก่ กสท. และ ทศท. เพื่อมอบให้บริษัทร่วมทุนระหว่าง กสท. ทศท. และ บวท. เพื่อให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ย่านความถี่วิทยุ ๑๙๐๐ MHz และการพัฒนาการไปสู่การให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ รุ่นที่ ๓ (IMT-๒๐๐๐) โดยระบุว่า เมื่อได้จดทะเบียนจัดตั้งบริษัทร่วมทุนเสร็จเรียบร้อยแล้ว ให้ถือว่าสิทธิและหน้าที่ที่เกี่ยวข้องกับการจัดสรรคลื่นความถี่วิทยุดังกล่าวของ กสท. และ ทศท. ได้ออนให้แก่บริษัทร่วมทุนที่ได้จัดตั้งขึ้นนับแต่วันจดทะเบียน ต่อมาในวันที่ ๔ กรกฎาคม ๒๕๔๓ คณะรัฐมนตรีได้มีมติเห็นชอบโครงการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ ๑๙๐๐ MHz โดยเห็นชอบให้มีการจัดตั้งบริษัทร่วมทุนเพื่อให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบใหม่ด้วย ซึ่งต่อมาได้มีการจดทะเบียนจัดตั้งบริษัท เอซีที โมบาย จำกัด เมื่อวันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๔๓ คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) ได้พิจารณาแล้วเห็นว่า เดิมก่อนที่พระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่จะมีผลใช้บังคับนั้น เมื่อ กสท. และ ทศท. ได้รับจัดสรรคลื่นความถี่แล้ว ทั้ง กสท. และ ทศท. ต่างก็มีอำนาจในการดำเนินการต่าง ๆ เพื่อใช้คลื่นความถี่ที่ได้รับการจัดสรรในการให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ต่อไปได้ตามอำนาจหน้าที่ของตน ทั้งนี้ ตาม มาตรา ๗^{๑๔} ประกอบกับ มาตรา ๑๐ (๒)^{๑๕} แห่งพระราชบัญญัติการสื่อสารแห่งประเทศไทย พ.ศ.๒๕๑๙ และมาตรา ๖^{๒๐} ประกอบกับมาตรา ๙ (๒)^{๒๑} แห่ง

^{๑๔} มาตรา ๗ ให้จัดตั้งการสื่อสารขึ้น เรียกว่า “การสื่อแห่งประเทศไทย” มีวัตถุประสงค์เพื่อดำเนินการและนำมาซึ่งความเจริญของกิจการไปรษณีย์และโทรคมนาคม เพื่อประโยชน์แห่งรัฐและประชาชน และดำเนินธุรกิจอันเกี่ยวกับกิจการไปรษณีย์และโทรคมนาคม และธุรกิจอื่นที่ต่อเนื่องใกล้เคียงกัน หรือซึ่งเป็นประโยชน์แกกิจการไปรษณีย์และโทรคมนาคม ทั้งนี้ เว้นแต่จะมีกฎหมายบัญญัติให้เป็นอำนาจหน้าที่ของนิติบุคคลอื่นโดยเฉพาะ

^{๑๕} มาตรา ๑๐ ให้การสื่อสารแห่งประเทศไทยมีอำนาจกระทำการต่าง ๆ ภายในขอบแห่งวัตถุประสงค์ตามมาตรา ๗ และอำนาจเช่นว่านี้ให้รวมถึง

๑ล๑

๑ล๑

(๒) ให้บริการต่าง ๆ เกี่ยวกับกิจการไปรษณีย์และโทรคมนาคม

๑ล๑

๑ล๑

^{๒๐} มาตรา ๖ ให้จัดตั้งองค์การขึ้นองค์การหนึ่ง เรียกว่า “องค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย” มีวัตถุประสงค์เพื่อจัดดำเนินการและนำมาซึ่งความเจริญของกิจการโทรศัพท์เพื่อประโยชน์แห่งรัฐและประชาชนและดำเนินธุรกิจอันเกี่ยวกับกิจการโทรศัพท์และธุรกิจอื่นที่ต่อเนื่อง ใกล้เคียงกับหรือซึ่งเป็นประโยชน์แกกิจการโทรศัพท์

^{๒๑} มาตรา ๙ เพื่อดำเนินการตามวัตถุประสงค์ดังกล่าวในมาตรา ๖ ให้องค์การโทรศัพท์มีอำนาจรวมถึง

๑ล๑

๑ล๑

(๒) ให้บริการต่าง ๆ เกี่ยวกับกิจการโทรศัพท์ในเรื่องเครื่องโทรศัพท์ อุปกรณ์เครื่องใช้ และเครื่องบริการต่าง ๆ

พระราชบัญญัติองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย พ.ศ. ๒๕๔๗ แล้วแต่กรณี และในกรณีที่ กสท. และ ทศท. ไม่ประสงค์จะดำเนินการเอง หน่วยงานทั้งสองก็สามารถมอบหมายให้บุคคลอื่นเป็นผู้ดำเนินการแทนภายใต้การกำกับของหน่วยงานทั้งสองได้ ซึ่งถือเป็นการดำเนินการปกติของการประกอบธุรกิจหรือการดำเนินการของรัฐวิสาหกิจ ทั้งนี้ ตามความเห็นของคณะกรรมการกฤษฎีกา(ที่ประชุมใหญ่กรรมการร่างกฎหมาย) ที่ได้เคยวินิจฉัยไว้ในความเห็นเรื่องการให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่รายใหม่ ขององค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย และการสื่อสารแห่งประเทศไทย^{๒๒} และในทางปฏิบัติที่ผ่านมา หากบุคคลอื่นใดจะให้บริการแทนหน่วยงานทั้งสอง จะต้องมีการทำสัญญา กับ กสท. หรือ ทศท. ในฐานะหน่วยงานของรัฐที่ได้รับจัดสรรคลื่นความถี่มาโดยตรงก่อน จึงจะสามารถประกอบกิจการได้ แต่ต่อมาเมื่อพระราชบัญญัติองค์การจัดสรรคลื่นความถี่ฯ มีผลใช้บังคับแล้ว กสท. และ ทศท. จะมอบหมายให้บุคคลอื่นดำเนินการให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ซึ่งเป็นกิจการโทรคมนาคมในลักษณะที่ กสท. และ ทศท. ไม่ได้ดำเนินการให้บริการเองอีกต่อไปไม่ได้ เนื่องจากจะขัดต่อเจตนารมณ์ของมาตรา ๘๐^{๒๓} แห่งพระราชบัญญัติองค์การจัดสรรคลื่นความถี่ฯ ที่ไม่ประสงค์ให้มีการประกอบกิจการใด ๆ ขึ้นใหม่หรือขยายการประกอบกิจการเดิมออกไปในระหว่างที่การจัดตั้ง กทช. ยังไม่แล้วเสร็จ ประกอบกับมาตรา ๕๓^{๒๔} วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าวที่ประสงค์ให้ผู้ได้รับการจัดสรรคลื่นความถี่สำหรับกิจการโทรคมนาคมต้องใช้คลื่นความถี่นั้นด้วยตนเองเป็นสำคัญ ทั้งนี้ ตามนัยความเห็นของคณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) ที่ได้เคยวินิจฉัยไว้ในความเห็นเรื่องการโอนสิทธิและหน้าที่ตามสัญญาให้ดำเนินการให้บริการวิทยุคมนาคมระบบเซลลูลาร์^{๒๕}

สำหรับกรณีตามข้อหาเรื่องนี้ปรากฏว่า เมื่อได้รับการจัดสรรคลื่นความถี่มาแล้ว กสท. และ ทศท. มิได้ดำเนินการด้วยตนเอง หากแต่จะมอบหมายให้บริษัท เอซีทีฯ เป็นผู้ดำเนินการให้บริการต่อไป เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า ก่อนที่พระราชบัญญัติองค์การจัดสรรคลื่นความถี่ฯ จะมีผลใช้บังคับ กสท. และ ทศท. ในฐานะหน่วยงานของรัฐที่ได้รับจัดสรรคลื่นความถี่มาโดยตรง และเป็นหน่วยงานที่มีหน้าที่รับผิดชอบโดยตรงในการให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ตามกฎหมาย ยังมีได้ทำสัญญาเพื่อมอบหมายให้บริษัท เอซีทีฯ สามารถดำเนินการให้บริการ

๒๑

๒๑

^{๒๒} บันทึกความเห็นของคณะกรรมการกฤษฎีกา (ที่ประชุมใหญ่กรรมการร่างกฎหมาย) เรื่อง การให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่รายใหม่ ขององค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย และการสื่อสารแห่งประเทศไทย (เรื่องเสร็จที่ ๖๗๒/๒๕๓๙)

^{๒๓} โปรดดูเชิงอรรถที่ ๑๒, ข้างต้น

^{๒๔} มาตรา ๕๓ ใบอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่และใบอนุญาตประกอบกิจการโทรคมนาคม เป็นสิทธิเฉพาะตัวของผู้ได้รับใบอนุญาตจะโอนแก่กันมิได้ เว้นแต่กรณีจำเป็นและเหมาะสม กทช. อาจอนุญาตเป็นหนังสือให้มีการโอนใบอนุญาตดังกล่าวก็ได้ ทั้งนี้ ตามระเบียบที่ กทช. กำหนด

ผู้ได้รับอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่สำหรับกิจการโทรคมนาคมจะต้องดำเนินการด้วยตนเอง การให้ผู้อื่นร่วมใช้คลื่นความถี่ที่ได้รับอนุญาตให้กระทำได้ตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่ กทช. กำหนด

^{๒๕} บันทึกความเห็นของคณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) เรื่อง การโอนสิทธิและหน้าที่ตามสัญญาให้ดำเนินการให้บริการวิทยุคมนาคมระบบเซลลูลาร์ (เรื่องเสร็จที่ ๖๙๔/๒๕๔๓)

โทรศัพท์เคลื่อนที่ได้ ดังนั้น เมื่อพระราชบัญญัติองค์การจัดสรรคลื่นความถี่ฯ มีผลใช้บังคับแล้ว กสท. และ ทศท. ย่อมไม่สามารถมอบหมายให้บริษัท เอซีทีฯ ดำเนินการแทนตนในลักษณะดังกล่าวได้อีกต่อไป เนื่องจากจะขัดต่อเจตนารมณ์ของมาตรา ๘๐ ประกอบกับมาตรา ๕๓ ดังที่กล่าวมาข้างต้น สำหรับมติคณะรัฐมนตรี เมื่อวันที่ ๔ กรกฎาคม ๒๕๔๓ นั้น คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) เห็นว่า มิได้เป็นการให้สิทธิแก่บริษัท เอซีทีฯ ในการให้บริการแต่อย่างใด แต่เป็นเพียงคำสั่งที่มอบหมายภารกิจให้หน่วยงานที่เกี่ยวข้องรับไปปฏิบัติ กล่าวคือ กระทรวงคมนาคมก็ต้องไปดำเนินการจัดตั้งบริษัทร่วมทุน (บริษัท เอซีทีฯ) ส่วน กสท. และ ทศท. ต้องดำเนินการทำสัญญาฉบับกับบริษัทร่วมทุน (บริษัท เอซีทีฯ) ดังกล่าว เพื่อมอบหมายให้บริษัท เอซีทีฯ สามารถประกอบกิจการให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ต่อไปได้ นอกจากนี้ มติคณะรัฐมนตรีดังกล่าว ยังได้มอบหมายให้กระทรวงคมนาคมรับความเห็นของกระทรวงการคลังไปพิจารณาดำเนินการด้วย^{๖๖} โดยกระทรวงการคลังได้ให้ความเห็นไว้ว่า ถ้าหาก กทช. ได้กำหนดหลักเกณฑ์เงื่อนไขต่าง ๆ เกี่ยวกับการให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ เช่น อายุของใบอนุญาต การให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ หลักเกณฑ์ที่กำหนดเกี่ยวกับอัตราค่าบริการ หรือคุณภาพของการให้บริการ เป็นต้น ให้บริษัทที่จัดตั้งขึ้นใหม่ดำเนินการตามที่ กทช. ได้กำหนดขึ้นด้วย ดังนั้น จึงแสดงให้เห็นได้ว่า มติคณะรัฐมนตรีประสงค์ให้การดำเนินการเพื่อให้บริการของบริษัทที่จะจัดตั้งขึ้นใหม่ต้องใช้หลักเกณฑ์ตามที่ กทช. กำหนดด้วย กล่าวโดยสรุป คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) จึงเห็นว่า บริษัท เอซีทีฯ ยังไม่สามารถประกอบกิจการเพื่อให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ ๑๙๐๐ MHz ในช่วงระยะเวลานี้ได้ แต่ต้องรอขออนุญาตต่อ กทช. ก่อน

ประการที่สอง มติคณะรัฐมนตรีเมื่อวันที่ ๔ กรกฎาคม ๒๕๔๓ ที่เห็นชอบโครงการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ ๑๙๐๐ MHz โดยให้รับข้อสังเกตของกระทรวงการคลังไปพิจารณาด่วนนั้นหมายความว่า บริษัทฯ ต้องรอให้มีการแต่งตั้งคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ (กทช.) ตามมาตรา ๘๖^{๖๗} แห่งพระราชบัญญัติองค์การจัดสรรคลื่นความถี่ฯ และขออนุญาตต่อ กทช. ก่อนหรือไม่

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) เห็นว่า เมื่อได้วินิจฉัยในปัญหาประการแรกแล้วว่า บริษัท เอซีทีฯ ยังไม่สามารถประกอบกิจการเพื่อให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ ๑๙๐๐ MHz ในช่วงระยะเวลานี้ได้ แต่ต้องรอขออนุญาตต่อ กทช. ก่อน จึงไม่จำเป็นต้องวินิจฉัยในปัญหาประการที่สองนี้อีกแต่อย่างใด

(ลงชื่อ) ชัยวัฒน์ วงศ์วัฒนศานต์
(นายชัยวัฒน์ วงศ์วัฒนศานต์)
เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

^{๖๖} โปรดดูเชิงอรรถที่ ๙, ข้างต้น

^{๖๗} โปรดดูเชิงอรรถที่ ๑๓, ข้างต้น

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
กรกฎาคม ๒๕๔๔