

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

เรื่อง ขอรื้อหรือกรณีการจัดตั้งคณะกรรมการสรรหา กทช.

สำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรี ได้มีหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๑๐๒/๗๐๕ ลงวันที่ ๑๕ มกราคม ๒๕๔๖ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ความว่า ตามหนังสือของสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาที่แจ้งว่า คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) ได้มีความเห็นเรื่องการสรรหาและคัดเลือก กทช. ซึ่งได้กำหนดแนวทางและหลักเกณฑ์ในการคัดเลือกกรรมการสรรหา กทช. ก่อนดำเนินการคัดเลือกกันเองให้เหลือสี่คน ในส่วนของผู้แทนคณาจารย์ประจำและผู้แทนสมาคมวิชาชีพตามมาตรา ๔๙ (๒) และ (๓) แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๓ ไว้ด้วย นั้น

เนื่องจาก คณะกรรมการสรรหา กทช. ชุดแรก ในส่วนของผู้แทนคณาจารย์ประจำ ผู้แทนสมาคมวิชาชีพ และผู้แทนองค์กรเอกชน ได้ลาออกจากการเป็นกรรมการสรรหา กทช. แล้ว สำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรี จึงจำเป็นต้องเร่งตั้งคณะกรรมการสรรหา กทช. ชุดใหม่โดยเร็ว ตามนโยบายของรัฐบาล ดังนั้น เพื่อให้การจัดตั้งคณะกรรมการสรรหา กทช. เป็นไปโดยชอบด้วยกฎหมาย สำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรี จึงขอความอนุเคราะห์สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาพิจารณากำหนดหลักเกณฑ์และแนวทางในการคัดเลือกองค์กรเอกชนตามมาตรา ๔๙ (๔) ก่อนที่สำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรีจะดำเนินการจัดให้มีการคัดเลือกกันเองให้เหลือสี่คน เพื่อประกอบเป็นคณะกรรมการสรรหา กทช. ต่อไป

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) ได้พิจารณาข้อหาดังกล่าวโดยรับฟังคำชี้แจงข้อเท็จจริงจากผู้แทนสำนักนายกรัฐมนตรี (สำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรี) แล้วเห็นว่า กรณีตามข้อหาหรือมีประเด็นข้อกฎหมายที่จะต้องพิจารณาว่า องค์กรเอกชนตามมาตรา ๔๙ (๔) แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๓ มีหลักเกณฑ์การพิจารณาอย่างไร

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) เห็นว่า มาตรา ๔๙^๑ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ ได้กำหนดองค์ประกอบของคณะกรรมการสรรหา กทช. ไว้ให้มีที่มา

ส่งพร้อมหนังสือที่ นร ๐๙๐๑/๐๐๗๗ ลงวันที่ ๓๐ มกราคม ๒๕๔๖ ซึ่งสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกามีถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

^๑ มาตรา ๔๙ ในการแต่งตั้งกรรมการให้มีคณะกรรมการสรรหากรรมการคณะหนึ่งมีจำนวนสิบเจ็ดคน ทำหน้าที่คัดเลือกบุคคลที่สมควรได้รับการเสนอรายชื่อเป็นกรรมการประกอบด้วย

(๑) ผู้แทนกระทรวงกลาโหม ผู้แทนกระทรวงศึกษาธิการ ผู้แทนกระทรวงคมนาคม ผู้แทนกระทรวงพาณิชย์ และผู้แทนสำนักงานสภาพัฒนาการเศรษฐกิจแห่งชาติ

จากผู้แทนสี่ฝ่ายด้วยกันคือ ฝ่ายราชการ ฝ่ายวิชาการ ฝ่ายผู้ประกอบการวิชาชีพ และฝ่ายประชาชน ซึ่งผู้แทนฝ่ายประชาชนนี้ตามมาตรา ๔๙ (๔) ได้กำหนดในรูปขององค์กรเอกชน โดยมีเงื่อนไขเพิ่มเติมอีกสามประการ คือ (๑) ต้องเป็นนิติบุคคล (๒) มีวัตถุประสงค์ในการคุ้มครองผู้บริโภคทางด้านโทรคมนาคม หรือให้บริการโทรคมนาคมเพื่อประโยชน์สาธารณะ และ (๓) ต้องไม่แสวงหากำไรในทางธุรกิจ เมื่อพิจารณาจากเงื่อนไขทั้งสามประการ แล้ว อาจกำหนดหลักเกณฑ์การพิจารณาได้ดังนี้

ประการแรก องค์กรเอกชนต้องมีการจดทะเบียนจัดตั้งขึ้นเพื่อให้เกิดสภาพนิติบุคคลและเมื่อกฎหมายกำหนดว่าต้องเป็นองค์กรเอกชนที่ไม่แสวงหากำไรในทางธุรกิจแล้ว การจดทะเบียนจัดตั้งองค์กรเอกชนดังกล่าวก็จะกระทำในรูปของสมาคมตามมาตรา ๗๘^๒ แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ หรือมูลนิธิตามมาตรา ๑๑๐^๓ แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ เป็นส่วนใหญ่

ประการที่สอง องค์กรเอกชนที่เป็นนิติบุคคลและไม่แสวงหากำไรในทางธุรกิจต้องมีวัตถุประสงค์ในการดำเนินการอย่างใดอย่างหนึ่งดังต่อไปนี้ด้วย คือ

(๑) การคุ้มครองผู้บริโภคทางด้านโทรคมนาคม ซึ่งเมื่อพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ มิได้กำหนดนิยามคำว่า “ผู้บริโภค” ไว้โดยเฉพาะจึงต้องถือตามความหมาย

(๒) ผู้แทนคณาจารย์ประจำซึ่งสอนในสาขาวิชาโทรคมนาคมในสถาบันอุดมศึกษาของรัฐและสถาบันอุดมศึกษาของเอกชนที่เป็นนิติบุคคลและมีการสอนระดับปริญญาในสาขาวิชาดังกล่าว สถาบันละหนึ่งคนคัดเลือกกันเองให้เหลือสี่คน

(๓) ผู้แทนสมาคมวิชาชีพด้านโทรคมนาคม คอมพิวเตอร์ เทคโนโลยีสารสนเทศ หรืออิเล็กทรอนิกส์ที่เป็นนิติบุคคล สมาคมละหนึ่งคน คัดเลือกกันเองให้เหลือสี่คน

(๔) ผู้แทนองค์กรเอกชนที่เป็นนิติบุคคลซึ่งมีวัตถุประสงค์ในการคุ้มครองผู้บริโภคทางด้านโทรคมนาคมหรือให้บริการโทรคมนาคมเพื่อประโยชน์สาธารณะ และไม่แสวงหากำไรในทางธุรกิจองค์กรละหนึ่งคนคัดเลือกกันเองให้เหลือสี่คน

กรรมการสรรหาไม่มีสิทธิได้รับการเสนอชื่อเป็นกรรมการ

ให้คณะกรรมการสรรหาคัดเลือกกรรมการสรรหาคนหนึ่งเป็นประธานกรรมการสรรหา และคัดเลือกกรรมการสรรหาอีกคนหนึ่งเป็นเลขานุการคณะกรรมการสรรหา

ให้สำนักงาน กทช. ทำหน้าที่เป็นหน่วยงานธุรการในการดำเนินการสรรหาและคัดเลือกกรรมการ

^๒ มาตรา ๗๘ การก่อตั้งสมาคมเพื่อกระทำการใด ๆ อันมีลักษณะต่อเนื่องร่วมกันและมีใช่เป็นการหาผลกำไร หรือรายได้มาแบ่งปันกันต้องมีข้อบังคับและจดทะเบียนตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายนี้

^๓ มาตรา ๑๑๐ มูลนิธิได้แก่ทรัพย์สินที่จัดสรรไว้โดยเฉพาะสำหรับวัตถุประสงค์เพื่อการกุศลสาธารณะ การศาสนา ศิลปะ วิทยาศาสตร์ วรรณคดี การศึกษาหรือเพื่อสาธารณประโยชน์อย่างอื่น โดยมีได้มุ่งหาผลประโยชน์มาแบ่งปันกัน และได้จดทะเบียนตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายนี้

การจัดการทรัพย์สินของมูลนิธิ ต้องมิใช่เป็นการหาผลประโยชน์เพื่อบุคคลใดนอกจากเพื่อดำเนินการตามวัตถุประสงค์ของมูลนิธินั้นเอง

ของกฎหมายที่ใกล้เคียง ซึ่งได้แก่ พระราชบัญญัติคุ้มครองผู้บริโภค พ.ศ. ๒๕๒๒ มาตรา ๓^๔ เมื่อประกอบกับคำว่า “โทรคมนาคม” ตามนิยามในมาตรา ๓^๕ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ จึงสรุปได้ว่าต้องเป็นการคุ้มครองผู้ซื้อ ผู้ให้บริการ ผู้ได้รับการเสนอให้ซื้อหรือรับบริการ รวมถึงผู้ใช้สินค้าหรือผู้ให้บริการจากผู้ประกอบธุรกิจที่เกี่ยวกับการส่ง แพร่ หรือรับเครื่องหมายหรือสัญญาณหรือการอื่นใดซึ่งสามารถให้เข้าใจความหมายได้โดยระบบสาย ระบบคลื่นความถี่ ระบบแสง ระบบแม่เหล็กไฟฟ้าอื่นหรือระบบอื่น

(๒) การใช้บริการโทรคมนาคมเพื่อประโยชน์สาธารณะ ซึ่งหมายความว่า เป็นองค์กรที่ใช้บริการ “โทรคมนาคม” ตามความหมายของมาตรา ๓^๖ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ เพื่อดำเนินงานอันเป็นประโยชน์แก่บุคคลทั่วไป ไม่จำกัดเฉพาะสมาชิกขององค์กร

(ลงชื่อ) พรทิพย์ จาละ

(นางสาวพรทิพย์ จาละ)

รองเลขาธิการฯ

รักษาราชการแทน เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

มกราคม ๒๕๕๖

๔ มาตรา ๓ ในพระราชบัญญัตินี้

ฯลฯ

ฯลฯ

“ผู้บริโภค” หมายความว่า ผู้ซื้อหาหรือผู้ให้บริการจากผู้ประกอบธุรกิจ หรือผู้ซึ่งได้รับการเสนอหรือการชักชวนจากผู้ประกอบธุรกิจเพื่อให้ซื้อสินค้าหรือบริการและหมายความรวมถึงผู้ใช้สินค้าหรือผู้ให้บริการจากผู้ประกอบธุรกิจโดยชอบ แม้มิได้เป็นผู้เสียค่าตอบแทนก็ตาม

ฯลฯ

ฯลฯ

๕ มาตรา ๓ ในพระราชบัญญัตินี้

ฯลฯ

ฯลฯ

“โทรคมนาคม” หมายความว่า การส่ง การแพร่ หรือการรับเครื่องหมายสัญญาณ ตัวหนังสือ ตัวเลข ภาพ เสียง รหัส หรือการอื่นใดซึ่งสามารถให้เข้าใจความหมายได้โดยระบบสาย ระบบคลื่นความถี่ ระบบแสง ระบบแม่เหล็กไฟฟ้าอื่น หรือระบบอื่น

ฯลฯ

ฯลฯ

๖ โปรดดูเชิงอรรถที่ ๕, ข้างต้น