

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
เรื่อง การโฆษณาทางสถานีวิทยุโทรทัศน์ระบบบอกรับเป็นสมาชิก
บริษัท เวลด์สตาร์ทีวี (ไทยแลนด์) จำกัด

กรมประชาสัมพันธ์ได้มีหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ นร ๑๙๐๔/๖๑๑๓ ลงวันที่ ๑๗ ตุลาคม ๒๕๕๔ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ความว่า สถานีโทรทัศน์ประเภทบอกรับเป็นสมาชิก บริษัท เวลด์สตาร์ทีวี (ไทยแลนด์) จำกัด ซึ่งเป็นคู่สัญญากับกรมประชาสัมพันธ์เพื่อดำเนินการส่งวิทยุโทรทัศน์ประเภทบอกรับเป็นสมาชิกระบบ Multichannel Multipoint Distribution Service (MMDS) ลักษณะที่ทำให้คลื่นแอสแตร์เซียนแพร่กระจายไปในบรรยากาศโดยสัญญาดังกล่าวมิได้กำหนดเงื่อนไขการห้ามโฆษณาไว้ในสัญญาแต่อย่างใด และในปัจจุบันบริษัทฯได้ดำเนินการออกอากาศโดยมีการโฆษณาสินค้าและบริการธุรกิจหรือบริการประชาสัมพันธ์ตลอดมา

กรมประชาสัมพันธ์ในฐานะเจ้าพนักงานอนุญาตได้พิจารณาพระราชบัญญัติวิทยุกระจายเสียงและวิทยุโทรทัศน์ พ.ศ. ๒๔๙๘ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติวิทยุกระจายเสียงและวิทยุโทรทัศน์ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๓๐ กฎกระทรวง ฉบับที่ ๑๒ (พ.ศ. ๒๕๓๖)ฯ กฎกระทรวง ฉบับที่ ๑๔ (พ.ศ. ๒๕๓๗)ฯ และประกาศกรมประชาสัมพันธ์เรื่องกำหนดหลักเกณฑ์และระยะเวลาสำหรับการโฆษณาและบริการธุรกิจทางสถานีวิทยุกระจายเสียงและวิทยุโทรทัศน์ พ.ศ. ๒๕๓๙ พบว่ากฎกระทรวง ฉบับที่ ๑๔ (พ.ศ. ๒๕๓๗)ฯ หมวด ๔ เรื่องการควบคุมการโฆษณาและบริการธุรกิจ ข้อ ๒๐ และข้อ ๒๕ ที่ระบุว่า

ข้อ ๒๐ ภายใต้บังคับข้อ ๒๕ การโฆษณาและบริการธุรกิจต้องปฏิบัติตามหลักเกณฑ์และระยะเวลาสำหรับการโฆษณาและบริการธุรกิจตามที่กรมประชาสัมพันธ์กำหนด

ข้อ ๒๕ ผู้รับใบอนุญาตที่กระทำโดยการทำให้คลื่นแอสแตร์เซียนผ่านไปทางสายหรือสื่อตัวนำไฟฟ้าตามมาตรา ๕ วรรคสาม จะทำการโฆษณาหรือบริการธุรกิจมิได้

กรมประชาสัมพันธ์ได้พิจารณาเรื่องนี้แล้ว จึงขอเรียนหารือเพื่อให้เป็นที่ยุติในการชี้แจงต่อคณะกรรมการสื่อสารและโทรคมนาคม และเพื่อใช้เป็นแนวทางปฏิบัติต่อไป ดังนี้ คือ การโฆษณาของสถานีโทรทัศน์ประเภทบอกรับเป็นสมาชิก บริษัท เวลด์สตาร์ทีวี (ไทยแลนด์) จำกัด ซึ่งดำเนินการส่งวิทยุโทรทัศน์โดยการทำให้คลื่นแอสแตร์เซียนแพร่กระจายไปในบรรยากาศจะสามารถดำเนินการต่อไปได้หรือไม่

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) ได้พิจารณาปัญหาข้อหารือดังกล่าว โดย

ได้รับฟังคำชี้แจงของผู้แทนกรมประชาสัมพันธ์แล้ว เห็นว่า ตามมาตรา ๕^๑ แห่งพระราชบัญญัติวิทยุกระจายเสียงและวิทยุโทรทัศน์ พ.ศ. ๒๔๙๘ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติวิทยุกระจายเสียงและวิทยุโทรทัศน์ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๓๐ การดำเนินบริการส่งวิทยุโทรทัศน์อาจแยกออกได้เป็น ๒ รูปแบบคือ การทำให้คลื่นแอสตเซียนแพร่กระจายไปในบรรยากาศ และการทำให้คลื่นแอสตเซียนผ่านไปตามสายหรือสื่อตัวนำไฟฟ้า ส่วนหลักเกณฑ์เกี่ยวกับการโฆษณา นั้น มีการกำหนดไว้ในข้อ ๒๕^๒ ของกฎกระทรวง ฉบับที่ ๑๔ (พ.ศ. ๒๕๓๗) ออกตามความในพระราชบัญญัติวิทยุกระจายเสียงและวิทยุโทรทัศน์ พ.ศ. ๒๔๙๘ ว่าผู้รับใบอนุญาตให้ดำเนินบริการส่งวิทยุโทรทัศน์ที่กระทำโดยการทำให้คลื่นแอสตเซียนผ่านไปตามสายหรือสื่อตัวนำไฟฟ้า ตามมาตรา ๕^๑ วรรคสาม จะทำการโฆษณาหรือบริการธุรกิจมิได้ สำหรับการดำเนินบริการส่งวิทยุโทรทัศน์ประเภทบอกรับเป็นสมาชิกนั้น ไม่มีบทบัญญัติเกี่ยวกับการควบคุมการโฆษณากำหนดไว้โดยเฉพาะ ดังนั้น กรณีจึงขึ้นอยู่กับข้อเท็จจริงว่าสถานีโทรทัศน์ประเภทบอกรับเป็นสมาชิกนั้น เป็นสถานีที่ดำเนินบริการโดยการทำให้คลื่นแอสตเซียนแพร่กระจายไปในบรรยากาศ หรือผ่านไปตามสายหรือสื่อตัวนำไฟฟ้า หากเป็นสถานที่ที่ดำเนินบริการโดยการทำให้คลื่นแอสตเซียนผ่านไปตามสายหรือสื่อตัวนำไฟฟ้าแล้วก็ต้องห้ามมิให้ทำการโฆษณาและบริการธุรกิจหรือบริการ

^๑ มาตรา ๕ ห้ามมิให้ผู้ใดส่งวิทยุกระจายเสียงหรือส่งวิทยุโทรทัศน์เพื่อให้บริการแก่สาธารณะหรือแก่ชุมชน เว้นแต่จะได้รับใบอนุญาตให้ดำเนินบริการส่งวิทยุกระจายเสียงหรือบริการส่งวิทยุโทรทัศน์จากเจ้าพนักงานผู้ออกใบอนุญาต

การส่งวิทยุกระจายเสียงหรือการส่งวิทยุโทรทัศน์ ที่กระทำโดยการทำให้คลื่นแอสตเซียนแพร่กระจายไปในบรรยากาศ ถ้าได้ทำการส่งโดยมีรายการแน่นอนสม่ำเสมอหรือเป็นประจำ และบุคคลอื่นสามารถรับการส่งวิทยุนั้นได้โดยใช้เครื่องรับวิทยุกระจายเสียงหรือเครื่องรับวิทยุโทรทัศน์ที่ผู้ส่งจัดหาให้หรือที่มีจำหน่ายโดยทั่วไป ให้ถือว่าการส่งวิทยุนั้นเป็นการส่งวิทยุกระจายเสียงหรือการส่งวิทยุโทรทัศน์เพื่อให้บริการแก่สาธารณะหรือชุมชนตามความในวรรคหนึ่ง

การส่งวิทยุกระจายเสียงหรือการส่งวิทยุโทรทัศน์ ที่กระทำโดยการทำให้คลื่นแอสตเซียนผ่านไปตามสายหรือสื่อตัวนำไฟฟ้า ถ้าได้ทำการส่งโดยมีรายการแน่นอนสม่ำเสมอหรือเป็นประจำ และบุคคลอื่นสามารถรับการส่งวิทยุนั้นได้โดยใช้เครื่องรับวิทยุกระจายเสียงหรือเครื่องรับวิทยุโทรทัศน์ที่ผู้ส่งจัดหาให้หรือที่มีจำหน่ายโดยทั่วไป ไม่ว่าเครื่องรับนั้นจะมีความจำเป็นต้องดัดแปลงหรือติดตั้งอุปกรณ์เพิ่มเติมหรือไม่ก็ตาม และถ้าการส่งวิทยุนั้นได้กระทำตามลักษณะหรือขอบเขตตามที่กำหนดในกฎกระทรวง ให้ถือว่าการส่งวิทยุนั้นเป็นการส่งวิทยุกระจายเสียงหรือการส่งวิทยุโทรทัศน์เพื่อให้บริการแก่สาธารณะหรือแก่ชุมชนตามความในวรรคหนึ่ง

กฎกระทรวงที่ออกตามความในวรรคสาม ให้ใช้บังคับในวันที่ระบุในกฎกระทรวง แต่จะใช้บังคับก่อนเก้าสิบวันนับแต่วันที่ประกาศในราชกิจจานุเบกษาไม่ได้ กฎกระทรวงที่ออกมาเปลี่ยนแปลงลักษณะและขอบเขตของการส่งวิทยุตามที่ได้มีกฎกระทรวงกำหนดไว้แล้ว ย่อมไม่กระทบกระเทือนถึงสิทธิของผู้รับใบอนุญาตอยู่แล้วก่อนวันที่กฎกระทรวงดังกล่าวใช้บังคับ และให้ผู้รับใบอนุญาตดังกล่าวดำเนินการต่อไปได้จนกว่าอายุใบอนุญาตนั้นจะสิ้นสุดลง

^๒ ข้อ ๒๕ ผู้รับใบอนุญาตที่กระทำโดยการทำให้คลื่นแอสตเซียนผ่านไปตามสายหรือสื่อตัวนำไฟฟ้าตามมาตรา ๕ วรรคสาม จะทำการโฆษณาหรือบริการธุรกิจมิได้

^๓ โปรดดูเชิงอรรถที่ ๑, ข้างต้น

ประชาสัมพันธ์ทั้งสิ้น

เมื่อข้อเท็จจริงในกรณีนี้ปรากฏว่า การดำเนินบริการของสถานีโทรทัศน์ประเภทบอกรับเป็นสมาชิกโดย บริษัท เวลด์สตาร์ทีวี (ไทยแลนด์) จำกัด มีการดำเนินบริการในลักษณะการทำให้คลื่นแอสตรเซียนแพร่กระจายไปในบรรยากาศเท่านั้น มิได้มีการทำให้คลื่นแอสตรเซียนผ่านปททางสายหรือสื่อตัวนำไฟฟ้าแต่อย่างใด คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) จึงเห็นว่า การดำเนินการของ บริษัท เวลด์สตาร์ทีวี (ไทยแลนด์) จำกัด ไม่อยู่ภายใต้ข้อห้ามตามข้อ ๒๔^๔ ของกฎกระทรวง ฉบับที่ ๑๔ (พ.ศ. ๒๕๓๗) ออกตามความในพระราชบัญญัติวิทยุกระจายเสียงและวิทยุโทรทัศน์ พ.ศ. ๒๕๔๘ อย่างไรก็ตาม โดยที่การดำเนินการให้บริการส่งวิทยุโทรทัศน์ประเภทบอกรับเป็นสมาชิกโดย บริษัท เวลด์สตาร์ทีวี (ไทยแลนด์) จำกัด นั้น อยู่ภายใต้สัญญาเข้าร่วมและดำเนินโครงการให้บริการส่งวิทยุโทรทัศน์ประเภทบอกรับเป็นสมาชิกระบบ Multichannel Multipoint Distribution Service (MMDS) ระหว่าง บริษัท เวลด์สตาร์ทีวี (ไทยแลนด์) จำกัด และ กรมประชาสัมพันธ์ กรณีจึงมีประเด็นในการพิจารณาต่อไปว่า สัญญาดังกล่าวมีข้อตกลงห้ามการโฆษณาไว้ด้วยหรือไม่คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) ได้พิจารณาข้อความในสัญญาดังกล่าวแล้ว ปรากฏว่าไม่มีข้อตกลงหรือเงื่อนไขใด ๆ ห้ามมิให้บริษัททำการโฆษณานอกจากนี้ ตามข้อ ๘.๒^๕ แห่งเอกสารแนบ ๒ ได้ระบุว่า บริษัทฯสามารถให้บริการเสริมอื่น ๆ อีก อาทิ บริการการขายสินค้าผ่านทางทีวี เป็นต้น ซึ่งตามข้อ ๑๕^๖ แห่งสัญญาฯถือว่าเอกสารแนบท้ายสัญญาฯเป็นส่วนหนึ่งของสัญญา จึงแสดงให้เห็นได้ว่าการดำเนินโครงการให้บริการส่งวิทยุโทรทัศน์ประเภทบอกรับเป็นสมาชิกระบบ Multichannel Multipoint Distribution Service (MMDS) นั้น บริษัท เวลด์สตาร์ทีวี (ไทยแลนด์) จำกัด สามารถเผยแพร่รายการโฆษณาสินค้าและบริการธุรกิจหรือบริการประชาสัมพันธ์ได้

ดังนั้น คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๕) จึงเห็นว่า การโฆษณาของ

^๔ โปรดดูเชิงอรรถที่ ๒, ข้างต้น

^๕ ข้อ ๘.๒ บริษัทฯได้วางแนวในการให้บริการเสริมอื่น ๆ อีก อาทิ บริการการขายสินค้าผ่านทางทีวี เป็นต้น ซึ่งในส่วนนี้จะมีรายรับเกิดขึ้นบางส่วน ซึ่งทางบริษัทฯยินดีให้ทางกรมประชาสัมพันธ์ทำการเจรจาต่อรองในเงื่อนไขของผลประโยชน์ที่จะได้รับเพิ่มขึ้นอีกครั้งหนึ่งด้วย

^๖ ข้อ ๑๕ คู่สัญญาตกลงกันว่าให้เอกสารแนบท้ายสัญญาดังต่อไปนี้ ถือเป็น ส่วนหนึ่งของสัญญา

๑๕.๑ เอกสารแนบ ๑ หนังสือรับรองของสำนักทะเบียนหุ้นส่วนบริษัท กรุงเทพมหานคร ที่ ๑๐๘๔๑ ลงวันที่ ๑๗ พฤษภาคม ๒๕๓๗ จำนวน ๗ หน้า

๑๕.๒ เอกสารแนบ ๒ ข้อเสนอโครงการให้บริการส่งวิทยุโทรทัศน์ประเภทบอกรับเป็นสมาชิกระบบ Multichannel Multipoint Distribution Service ของบริษัท ไทยสตาร์ทีวี จำกัด ลงวันที่ ๑๙ มีนาคม ๒๕๓๙ จำนวน ๘๐ หน้า

๑๕.๓ เอกสารแนบ ๓ หนังสือของบริษัท ไทยสตาร์ทีวี จำกัด ลงวันที่ ๒๒ เมษายน ๒๕๓๙ เรื่อง เสนอผลประโยชน์เพิ่มเติม จำนวน ๑ หน้า

๑๕.๔ เอกสารแนบ ๔ เงื่อนไขหลักแนบท้ายประกาศกรมประชาสัมพันธ์ที่ นร ๑๘๐๔/กคส. ๓๖/๒๕๓๙ จำนวน ๖ หน้า

สถานีโทรทัศน์ประเภทบอกรับเป็นสมาชิก บริษัท เวลด์สตาร์ทีวี (ไทยแลนด์) จำกัด ซึ่งดำเนิน
บริการส่งวิทยุโทรทัศน์โดยการทำให้คลื่นแอสตรเซียนแพร่กระจายไปในบรรยากาศสามารถ
ดำเนินการต่อไปได้

(ลงชื่อ) ชัยวัฒน์ วงศ์วัฒนศานต์
(ศาสตราจารย์พิเศษ ชัยวัฒน์ วงศ์วัฒนศานต์)
เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
ธันวาคม ๒๕๕๔