

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

เรื่อง ปัญหาการบังคับใช้พระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือ
ดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ (กรณีการแก้ไขเพิ่มเติมสัญญา
เกี่ยวกับค่าตอบแทนที่เกิดจากการที่บริษัทแอดวานซ์ อินโฟร์ เซอร์วิส จำกัด
(มหาชน) นำโครงข่ายโทรคมนาคมไปเชื่อมต่อกับโครงข่ายโทรคมนาคม
ของผู้ให้บริการรายอื่น)

กระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารได้มีหนังสือที่ ทก ๐๒๐๑.๗/๑
ลงวันที่ ๕ มกราคม ๒๕๕๒ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา สรุปความได้ว่า บริษัท ทีโอที
จำกัด (มหาชน) (บมจ. ทีโอที) เป็นหน่วยงานรัฐวิสาหกิจภายใต้การกำกับดูแลของกระทรวง
เทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารมีความประสงค์ขอหารือการบังคับใช้พระราชบัญญัติว่าด้วย
การให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ โดยมีข้อเท็จจริง
ดังต่อไปนี้

เมื่อวันที่ ๒๗ มีนาคม ๒๕๓๓ บมจ. ทีโอที ได้ทำสัญญาอนุญาตให้ดำเนินการ
บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ (Cellular Mobile Telephone) (สัญญาอนุญาตฯ) กับบริษัทแอด
วานซ์ อินโฟร์ เซอร์วิส จำกัด (มหาชน) (บมจ. AIS) เพื่้อนุญาตให้ บมจ. AIS ดำเนินการ
ให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ NMT 900 และระบบ GSM ทั่วประเทศมีกำหนด ๒๐ ปี นับ
แต่วันที่ ๑ ตุลาคม ๒๕๓๓ ถึงวันที่ ๓๐ กันยายน ๒๕๕๓ และต่อมาได้มีการทำข้อตกลงต่อท้าย
สัญญาอนุญาตฯ อีกรวม ๗ ครั้ง ซึ่งคณะกรรมการกฤษฎีกาได้มีความเห็นตามบันทึกสำนักงาน
คณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่องเสร็จที่ ๒๙๑/๒๕๕๐ ว่า การแก้ไขเพิ่มเติมสัญญาอนุญาตฯ ครั้งที่ ๒
ถึงครั้งที่ ๗ ซึ่งเป็นการแก้ไขภายหลังพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ ใช้บังคับ
(การแก้ไขสัญญาครั้งที่ ๑ เป็นการแก้ไขก่อนพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ ใช้
บังคับ) โดยมีได้เสนอเรื่องการแก้ไขเพิ่มเติมสัญญาต่อคณะกรรมการประสานงานตามมาตรา ๒๒
พิจารณาและมิได้เสนอคณะรัฐมนตรีเพื่อพิจารณาเห็นชอบในกรณีที่เป็นการแก้ไขเปลี่ยนแปลงใน
สาระสำคัญของโครงการ ถือว่าการทำข้อตกลงต่อท้ายสัญญาอนุญาตฯ ครั้งที่ ๒ ถึงครั้งที่ ๗ มิได้
ดำเนินการให้ถูกต้องตามนัยแห่งพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ การแก้ไข
เพิ่มเติมสัญญาอนุญาตฯ โดย บมจ. ทีโอที เป็นคู่สัญญาจึงกระทำไปโดยไม่มีอำนาจตามกฎหมาย
โดยคณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) พิจารณาเห็นว่า แม้ว่าพระราชบัญญัติดังกล่าวจะมีได้
บัญญัติเรื่องนี้ไว้เป็นการเฉพาะ แต่เมื่อพิจารณาเจตนารมณ์ในการตราพระราชบัญญัติ จะเห็นได้
ว่ากฎหมายไม่ประสงค์ให้การอนุญาตหรือการให้สัมปทานหรือให้สิทธิแก่เอกชนและการร่วมทุน

ระหว่างรัฐกับเอกชน เป็นอำนาจการพิจารณาของบุคคลผู้เดียวหรือหน่วยงานเดียว ดังนั้น แม้ว่าเป็นการดำเนินโครงการที่อยู่ในขั้นตอนการกำกับดูแลและติดตามผล หากจะต้องมีการแก้ไขเปลี่ยนแปลงเงื่อนไขการดำเนินการหรือแก้ไขเพิ่มเติมสัญญาหน่วยงานเจ้าของโครงการก็จะต้องเสนอคณะกรรมการประสานงานตามมาตรา ๒๒ พิจารณา หากคณะกรรมการดังกล่าวพิจารณาแล้วเห็นชอบด้วยก็จะต้องรายงานต่อรัฐมนตรีกระทรวงเจ้าสังกัดตามมาตรา ๒๓ (๒) และหากเป็นเรื่องที่มีผลเป็นการแก้ไขเปลี่ยนแปลงสาระสำคัญของโครงการหรือเป็นเรื่องเกี่ยวกับผลประโยชน์ของรัฐ หรือเป็นกรณีการแก้ไขเพิ่มเติมสัญญาที่มีผลเป็นการแก้ไขเปลี่ยนแปลงสาระสำคัญของโครงการ รัฐมนตรีกระทรวงเจ้าสังกัดก็ชอบที่จะเสนอคณะรัฐมนตรีพิจารณาให้ความเห็นชอบต่อไป และเมื่อคณะรัฐมนตรีให้ความเห็นชอบแล้ว หน่วยงานเจ้าของโครงการจึงจะลงนามแก้ไขเพิ่มเติมสัญญาได้

ในปี พ.ศ. ๒๕๕๙ ระหว่างการดำเนินงานตามสัญญาอนุญาตฯ คณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ได้ออกประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ว่าด้วยการใช้และเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๙ ลงวันที่ ๑๗ พฤษภาคม ๒๕๕๙ และ บมจ. AIS ได้แจ้งความประสงค์ในการปฏิบัติตามประกาศดังกล่าว โดยได้ดำเนินการทำสัญญาเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคมกับบริษัท โทเทิล แอ็คเซ็ส คอมมูนิเคชั่น จำกัด (มหาชน) (บริษัท TAC) เมื่อวันที่ ๑๙ ธันวาคม ๒๕๕๙ และทำสัญญาเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคมกับบริษัท ทรูมูฟ จำกัด เมื่อวันที่ ๑๖ มกราคม ๒๕๕๐

ต่อมา บมจ. AIS ได้นำส่งเงินผลประโยชน์ตอบแทนของค่าเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม ที่เกิดขึ้นจากการทำสัญญาการเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม ตั้งแต่เดือนกุมภาพันธ์ ๒๕๕๐ ถึงเดือนมิถุนายน ๒๕๕๑ จำนวนเงิน ๗๓๑,๖๓๓,๐๗๒.๔๔ บาท ให้แก่ บมจ. ทีโอที แต่เนื่องจากปัจจุบันยังไม่มีข้อยุติทางกฎหมายว่า บมจ. AIS สามารถทำสัญญาเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคมกับผู้ให้บริการรายอื่นได้หรือไม่ เนื่องจาก บมจ. ทีโอที ได้โต้แย้งการทำสัญญาเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคมดังกล่าวว่า บมจ. AIS มิได้เป็นผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการโทรคมนาคม และมีได้มีโครงข่ายโทรคมนาคมเป็นของตนเองประกอบกับตามสัญญาอนุญาตฯ มิได้กำหนดเงื่อนไขเกี่ยวกับค่าตอบแทนในประเภทรายได้ที่เกิดจากการเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคมไว้

อย่างไรก็ตาม บมจ. ทีโอที เห็นว่า เมื่อ บมจ. AIS มีรายได้ที่เกิดจากการนำทรัพย์สินตามสัญญาอนุญาตฯ ซึ่งเป็นกรรมสิทธิ์ของ บมจ. ทีโอที ไปหาประโยชน์ บมจ. ทีโอที จึงมีความชอบธรรมที่จะได้รับผลประโยชน์เหล่านั้น และมีความประสงค์ที่จะเจรจาและทำความตกลงกับ บมจ. AIS ในเรื่องค่าตอบแทนที่เกิดจากการนำโครงข่ายโทรคมนาคมตามสัญญาอนุญาตฯ ไปเชื่อมต่อกับโครงข่ายโทรคมนาคมของผู้ให้บริการรายอื่น และกำหนดให้ชัดเจนในสัญญาอนุญาตฯ แต่เกิดข้อขัดข้องในการพิจารณา เนื่องจากพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ มิได้บัญญัติเรื่องการเปลี่ยนแปลงเงื่อนไขการดำเนินโครงการหรือแก้ไขเพิ่มเติมสัญญาไว้โดยเฉพาะ

ดังนั้น เพื่อให้การดำเนินการทำความตกลงกับ บมจ. AIS ในเรื่องค่าตอบแทนที่เกิดจากการนำโครงข่ายโทรคมนาคมตามสัญญาอนุญาตฯ ไปเชื่อมต่อกับโครงข่ายโทรคมนาคมของผู้ให้บริการรายอื่น และแก้ไขเพิ่มเติมเงื่อนไขในสัญญาอนุญาตฯ เป็นไปโดยถูกต้อง กระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารจึงขอหารือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาในสองประเด็นดังนี้

๑. การทำความตกลงกับ บมจ. AIS ในเรื่องค่าตอบแทนที่เกิดจากการนำโครงข่ายโทรคมนาคมตามสัญญาอนุญาตฯ ไปเชื่อมต่อกับโครงข่ายโทรคมนาคมของผู้ให้บริการรายอื่น และแก้ไขเพิ่มเติมเงื่อนไขในสัญญาอนุญาตฯ ถือเป็นการดำเนินโครงการที่เปลี่ยนแปลงสาระสำคัญของสัญญาอนุญาตฯ หรือไม่

๒. การดำเนินการตามประเด็นที่หนึ่งจะต้องดำเนินการกระบวนกรตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ อย่างไร

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) ได้พิจารณาข้อหารือของกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร โดยมีผู้แทนสำนักนายกรัฐมนตรี (สำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ) ผู้แทนกระทรวงการคลัง (กรมบัญชีกลางและสำนักงานคณะกรรมการนโยบายรัฐวิสาหกิจ) ผู้แทนกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร (สำนักงานปลัดกระทรวง) ผู้แทนสำนักงานคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ และผู้แทน บมจ. ทีโอที เป็นผู้ชี้แจงข้อเท็จจริงแล้ว ปรากฏข้อเท็จจริงเพิ่มเติมว่า ในระหว่างที่คณะกรรมการประสานงานตามมาตรา ๒๒^๑ แห่งพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ กำลังพิจารณาดำเนินการเกี่ยวกับข้อตกลงต่อท้ายสัญญาอนุญาตฯ ครั้งที่ ๒ ถึงครั้งที่ ๗ เพื่อให้เป็นไปตามความเห็นของคณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) ในเรื่องเสร็จที่ ๒๙๑/๒๕๕๐^๒ นั้น คณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติได้ออกประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ว่าด้วยการใช้และเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๔ ซึ่งมีผลใช้บังคับเมื่อ ๑๗

^๑ มาตรา ๒๒ เมื่อได้มีการลงนามในสัญญาแล้ว ให้หน่วยงานเจ้าของโครงการจัดตั้งคณะกรรมการประสานงานขึ้นคณะหนึ่ง ประกอบด้วยผู้แทนหน่วยงานเจ้าของโครงการเป็นประธาน ผู้แทนกระทรวงการคลังหนึ่งคน ผู้แทนสำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติหนึ่งคน และผู้แทนจากหน่วยงานอื่นซึ่งมีใช้หน่วยงานเจ้าของโครงการหนึ่งคน ผู้แทนฝ่ายเอกชนที่เข้าร่วมงานหรือดำเนินการหนึ่งคน ผู้แทนกระทรวงเจ้าสังกัดหนึ่งคน และผู้แทนอื่นซึ่งหน่วยงานเจ้าของโครงการเห็นสมควรแต่งตั้งอีกไม่เกินสามคน และรวมกันไม่เกินเก้าคน เป็นกรรมการ

การประชุมของคณะกรรมการประสานงานตามวรรคหนึ่ง และองค์ประชุมให้เป็นไปตามที่คณะกรรมการประสานงานกำหนด

^๒ บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่อง การบังคับใช้พระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ (กรณีสัญญาอนุญาตให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ ระหว่างบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) กับบริษัทแอดวานซ์ อินโฟร์ เซอร์วิส จำกัด (มหาชน)) ส่งพร้อมหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๙๐๑/๐๕๔๑ ลงวันที่ ๑๘ พฤษภาคม ๒๕๕๐ ถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี (เรื่องเสร็จที่ ๒๙๑/๒๕๕๐)

พฤษภาคม ๒๕๕๙ บมจ. AIS ได้ทำสัญญาเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคมกับบริษัท TAC เมื่อวันที่ ๑๙ ธันวาคม ๒๕๕๙ และทำสัญญาเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคมกับบริษัท ทรูมูฟ จำกัด เมื่อวันที่ ๑๖ มกราคม ๒๕๕๐ ตามข้อ ๓๘^๓ ของประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ว่าด้วยการใช้และเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๙ ซึ่ง บมจ. ทีโอที เห็นว่า ยังไม่มีข้อยุติทางกฎหมายว่า บมจ. AIS สามารถทำสัญญาเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคมกับผู้ให้บริการรายอื่นได้หรือไม่ เนื่องจาก บมจ. ทีโอที ได้โต้แย้งการทำสัญญาเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคมดังกล่าวว่า บมจ. AIS มิได้เป็นผู้รับใบอนุญาตประกอบกิจการโทรคมนาคมและมิได้มีโครงข่ายโทรคมนาคมเป็นของตนเอง ประกอบกับตามสัญญาอนุญาตฯ มิได้กำหนดเงื่อนไขเกี่ยวกับค่าตอบแทนในประเภทรายได้ที่เกิดจากการเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคมไว้ โดย บมจ. ทีโอที ได้ฟ้องคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติต่อศาลปกครองกลาง เพื่อขอให้ศาลเพิกถอนประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติว่าด้วยการใช้และเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๙ แล้ว อย่างไรก็ตาม บมจ. ทีโอที ประสงค์ที่จะทำความตกลงกับ บมจ. AIS ในเรื่องค่าตอบแทนที่เกิดจากการนำโครงข่ายโทรคมนาคมตามสัญญาอนุญาตฯ ไปเชื่อมต่อกับโครงข่ายโทรคมนาคมของผู้ให้บริการรายอื่นและแก้ไขเพิ่มเติมเงื่อนไขในสัญญาอนุญาตฯ แต่ยังไม่อาจหาข้อยุติได้ว่าการดำเนินการดังกล่าวจะอยู่ในอำนาจและหน้าที่ของคณะกรรมการประสานงานตามมาตรา ๒๒ หรือคณะกรรมการตามมาตรา ๑๓^๔ แห่งพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ ที่จะเป็นผู้พิจารณา บมจ. ทีโอที จึงได้มีหนังสือ ที่ ทีโอที/๑๕๒๓ ลงวันที่ ๒๓ ธันวาคม ๒๕๕๑ ถึงกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารขอให้หาหรือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาในประเด็นที่ขอหาหรือมานี้

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) ได้พิจารณาประเด็นปัญหาดังกล่าว ประกอบกับข้อเท็จจริงที่เกี่ยวข้องแล้วเห็นว่า การที่ บมจ. ทีโอที ประสงค์จะทำความตกลงกับ บมจ. AIS ในเรื่องค่าตอบแทนที่เกิดจากการนำโครงข่ายโทรคมนาคมตามสัญญาอนุญาตฯ ไปเชื่อมต่อกับโครงข่ายโทรคมนาคมของผู้ให้บริการรายอื่น และแก้ไขเพิ่มเติมเงื่อนไขในสัญญาอนุญาตฯ นั้น เป็นกรณีที่คู่สัญญาซึ่งได้แก่ บมจ. ทีโอที และ บมจ. AIS ประสงค์จะแก้ไขเพิ่มเติมสัญญาอนุญาตฯ ที่ได้ลงนามแล้ว โดยมีได้คัดเลือกเอกชนรายใดเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐในโครงการใหม่ที่จะต้องอยู่ในอำนาจและหน้าที่ของคณะกรรมการตามมาตรา ๑๓

^๓ ข้อ ๓๘ การเจรจาขอทำสัญญาการใช้หรือเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม ให้ผู้รับใบอนุญาตที่ขอใช้หรือเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคมและผู้รับใบอนุญาตที่ให้ใช้หรือเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคมต้องดำเนินการเจรจาทำความตกลงในเงื่อนไขต่าง ๆ ของสัญญาด้วยเจตนาสุจริต

^๔ มาตรา ๑๓ ให้หน่วยงานเจ้าของโครงการแต่งตั้งคณะกรรมการคณะหนึ่ง ประกอบด้วย ผู้แทนกระทรวงเจ้าสังกัดซึ่งเป็นข้าราชการประจำ พนักงานรัฐวิสาหกิจ พนักงานหน่วยงานอื่นของรัฐ หรือพนักงานส่วนท้องถิ่น แล้วแต่กรณี เป็นประธาน ผู้แทนกระทรวงการคลัง ผู้แทนสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ผู้แทนสำนักงานอัยการสูงสุด ผู้แทนสำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ ผู้แทนสำนักงบประมาณ ผู้แทนกระทรวงอื่นอีกสองกระทรวง กระทรวงละหนึ่งคน ผู้ทรงคุณวุฒิไม่เกินสามคน เป็นกรรมการ และให้มีผู้แทนหน่วยงานเจ้าของโครงการหนึ่งคนเป็นกรรมการและเลขานุการ

ตามที่บัญญัติไว้ในมาตรา ๑๔^๕ แต่อย่างไรก็ดี แม้ว่าพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงาน
ฯ จะมีได้บัญญัติเรื่องแก้ไขเพิ่มเติมสัญญาไว้เป็นการเฉพาะ แต่เมื่อพิจารณาเจตนารมณ์ในการ
ตราพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ^๖ จะเห็นได้ว่า กฎหมายไม่ประสงค์ให้การ
อนุญาตหรือการให้สัมปทานหรือให้สิทธิแก่เอกชนและการร่วมทุนระหว่างรัฐกับเอกชนเป็นอำนาจ
การพิจารณาของบุคคลผู้เดียวหรือหน่วยงานเดียว ดังนั้น แม้ว่าเป็นการดำเนินโครงการที่อยู่ใน
ขั้นตอนการกำกับดูแลและติดตามผล หากจะต้องมีการแก้ไขเปลี่ยนแปลงเงื่อนไขการดำเนินการ
หรือแก้ไขเพิ่มเติมสัญญา บมจ. ทีโอที ซึ่งเป็นหน่วยงานเจ้าของโครงการก็จะต้องเสนอ
คณะกรรมการประสานงานตามมาตรา ๒๒ พิจารณา หากคณะกรรมการดังกล่าวพิจารณาแล้ว
เห็นชอบด้วยก็จะต้องรายงานต่อรัฐมนตรีกระทรวงเจ้าสังกัดตามมาตรา ๒๓^๗ (๒) และหากเป็น
เรื่องที่มีผลเป็นการแก้ไขเปลี่ยนแปลงสาระสำคัญของโครงการหรือเป็นเรื่องเกี่ยวกับผลประโยชน์
ของรัฐหรือเป็นกรณีการแก้ไขเพิ่มเติมสัญญาที่มีผลเป็นการแก้ไขเปลี่ยนแปลงสาระสำคัญของ
โครงการ รัฐมนตรีกระทรวงเจ้าสังกัดก็ชอบที่จะเสนอคณะรัฐมนตรีพิจารณาให้ความเห็นชอบ
ต่อไป และเมื่อคณะรัฐมนตรีให้ความเห็นชอบแล้ว บมจ. ทีโอที ซึ่งเป็นหน่วยงานเจ้าของโครงการ
จึงจะลงนามแก้ไขเพิ่มเติมสัญญาได้ ดังเช่นที่เคยให้ความเห็นไว้แล้วในเรื่องเสร็จที่ ๒๙๑/๒๕๕๐^๘

^๕ มาตรา ๑๔ ให้คณะกรรมการตามมาตรา ๑๓ มีอำนาจและหน้าที่ดังต่อไปนี้

- (๑) พิจารณาให้ความเห็นชอบร่างประกาศเชิญชวนเอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการ ร่าง
ขอบเขตของโครงการและเงื่อนไขสำคัญที่จะต้องมีในสัญญาร่วมงานหรือดำเนินการ
- (๒) กำหนดหลักประกันซองและหลักประกันสัญญา
- (๓) พิจารณาคัดเลือกเอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการ
- (๔) พิจารณาดำเนินการอื่นๆ ที่เกี่ยวข้องกับโครงการตามที่เห็นสมควร

^๖ หมายเหตุ :- เหตุผลในการประกาศใช้พระราชบัญญัติฉบับนี้ คือ เนื่องจากกฎหมายว่า
ด้วยการให้สัมปทานหรือให้สิทธิแก่เอกชนหรือการร่วมทุนระหว่างรัฐกับเอกชนในปัจจุบัน ส่วนใหญ่จะ
กำหนดให้เป็นอำนาจการพิจารณาของบุคคลผู้เดียวหรือหน่วยงานเดียว และในเรื่องสำคัญจะกำหนดให้เป็น
อำนาจของรัฐมนตรี ทำให้การพิจารณาอาจเป็นไปโดยไม่มีหลักเกณฑ์ที่แน่นอน โดยเฉพาะอย่างยิ่งการให้
สัมปทานตามประกาศของคณะปฏิวัติ ฉบับที่ ๕๘ ลงวันที่ ๒๖ มกราคม พ.ศ. ๒๕๑๕ ส่วนใหญ่กฎหมายไม่ได้
กำหนดวิธีปฏิบัติไว้ ดังนั้น เพื่อให้มีแนวทางการปฏิบัติและใช้บังคับแก่การให้สัมปทานหรือการร่วมทุนหรือ
ดำเนินการในกิจการของรัฐ โดยเฉพาะโครงการที่มีการลงทุนหรือมีทรัพย์สินตั้งแต่หนึ่งพันล้านบาทขึ้นไป
สมควรให้มีกฎหมายว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ จึงจำเป็นต้องตรา
พระราชบัญญัตินี้

^๗ มาตรา ๒๓ ให้คณะกรรมการประสานงานตามมาตรา ๒๒ มีอำนาจและหน้าที่ดังนี้

- (๑) ติดตามกำกับดูแลให้มีการดำเนินงานตามที่กำหนดในสัญญา
- (๒) รายงานผลการดำเนินงาน ความคืบหน้า ปัญหา และแนวทางแก้ไขต่อรัฐมนตรี
กระทรวงเจ้าสังกัดเพื่อทราบ

ระยะเวลาที่จะต้องรายงานตาม (๒) ให้เป็นไปตามที่คณะกรรมการประสานงานกำหนด แต่
ต้องไม่เกินหกเดือนต่อหนึ่งครั้ง

^๘ โปรดดูเชิงอรรถที่ ๒, ข้างต้น

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) จึงมีความเห็นในประเด็นที่หนึ่งว่า การทำความตกลงกับ บมจ. AIS ในเรื่องค่าตอบแทนที่เกิดจากการนำโครงข่ายโทรคมนาคมตามสัญญาอนุญาตฯ ไปเชื่อมต่อกับโครงข่ายโทรคมนาคมของผู้ให้บริการรายอื่น และแก้ไขเพิ่มเติมเงื่อนไขในสัญญาอนุญาตฯ จะถือเป็นการดำเนินโครงการที่เปลี่ยนแปลงในสาระสำคัญของสัญญาอนุญาตฯ หรือไม่ เป็นปัญหาข้อหารือเกี่ยวกับการใช้ดุลพินิจซึ่งอยู่ในอำนาจและหน้าที่ของคณะกรรมการประสานงานตามมาตรา ๒๒ จึงไม่ใช่ปัญหาข้อกฎหมายที่จะพิจารณาให้ความเห็นได้ และเมื่อได้ให้ความเห็นในประเด็นที่หนึ่งแล้ว จึงไม่ต้องพิจารณาให้ความเห็นในประเด็นที่สองอีก

(ลงชื่อ) พรทิพย์ จาละ

(คุณพรทิพย์ จาละ)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

มีนาคม ๒๕๕๒