

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
เรื่อง การเลื่อนการบังคับใช้ประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ
ว่าด้วยการใช้และเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๙

สำนักงานคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ได้มีหนังสือ ด่วนมาก ที่ ทช ๗๓๐๐/๑๔๕๐ ลงวันที่ ๑๙ มีนาคม ๒๕๕๐ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาความว่า ด้วยบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) ชี้แจงว่า ประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ว่าด้วยการใช้และเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๙ จะก่อให้เกิดความขัดแย้งในการตีความข้อกฎหมายเกี่ยวกับการปฏิบัติตามสัญญาที่ได้ทำขึ้นก่อนวันที่ประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ว่าด้วยการใช้และเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๙ มีผลใช้บังคับ และปัญหาเกี่ยวกับการตรวจการให้บริการเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคมที่ยังมิได้กำหนดให้ชัดเจน โดยอยู่ระหว่างการจัดตั้งศูนย์หักบัญชีค่าเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคมระหว่างผู้รับใบอนุญาตที่มีโครงข่ายร่วมกัน (Clearing House) เพื่อกำหนดกฎเกณฑ์ในการสร้างความเป็นธรรมให้แก่ผู้รับบริการและผู้ประกอบการทุกรายอย่างเสมอภาค เท่าเทียม โปร่งใส และตรวจสอบได้ จึงขอให้คณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติเลื่อนการบังคับใช้ประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ว่าด้วยการใช้และเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๙ จนกว่าผู้รับใบอนุญาตที่มีโครงข่ายโทรคมนาคมจะดำเนินการจัดตั้งศูนย์หักบัญชีค่าเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคมแล้วเสร็จ เพื่อขจัดปัญหาและความขัดแย้งระหว่างผู้ประกอบการโทรคมนาคม ซึ่งบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) ปฏิเสธว่าการร้องขอดังกล่าวนั้น มิใช่เป็นการร้องขอผ่อนผันเนื่องจากไม่สามารถปฏิบัติตามหลักเกณฑ์และวิธีการข้อหนึ่งข้อใดที่กำหนดไว้ตามข้อ ๑๒๕ ของประกาศฉบับดังกล่าวได้

สำนักงานคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติได้รับมอบหมายจากคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ขอชี้แจงว่า

๑. ประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ว่าด้วยการใช้และเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๙ ข้อ ๑๒๕ กำหนดให้ผู้รับใบอนุญาตที่มีโครงข่ายโทรคมนาคมซึ่งได้รับอนุญาตอยู่ก่อนวันที่ประกาศฉบับดังกล่าวใช้บังคับ หากไม่สามารถปฏิบัติตามหลักเกณฑ์หรือวิธีการข้อใดข้อหนึ่งในประกาศได้ อาจมีหนังสือยื่นคำร้อง พร้อมแจ้งเหตุผลและหลักฐานประกอบ เพื่อขอผ่อนผันการปฏิบัติตามประกาศต่อคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติได้

๒. ประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ว่าด้วยการใช้และเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๙ มีลักษณะเป็นกฎที่มีผลใช้บังคับเป็นการทั่วไป มิได้มุ่งหมายให้ใช้บังคับแก่กรณีใด หรือบุคคลใดเป็นการเฉพาะ เมื่อมิได้มีบทบัญญัติใดกำหนดให้ผู้ที่มิสิทธิและหน้าที่ตามประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ว่าด้วยการใช้และเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๙ สามารถร้องขอให้เลื่อนการบังคับใช้ไว้เป็นการเฉพาะ ประกอบกับบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) มีหนังสือชี้แจงและแจ้งยืนยันว่ามีได้ร้องขอผ่อนผันการดำเนินการตามข้อ ๑๒๕ ของประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ว่าด้วยการใช้และเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๙ กรณีดังกล่าวจึงไม่อาจเลื่อนการบังคับใช้กฎหมายตามที่บริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) ร้องขอได้ เว้นแต่จะดำเนินการแก้ไขประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ว่าด้วยการใช้และเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๙ หรือกำหนดบทบัญญัติอื่นใดขึ้นเพื่อการดังกล่าว ซึ่งการดำเนินการเช่นนี้จะต้องให้มีผลใช้บังคับกับผู้ได้รับใบอนุญาตและผู้ประกอบกิจการโทรคมนาคมที่มีสิทธิและหน้าที่ตามประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ว่าด้วยการใช้และเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๙ ทุกรายเป็นการทั่วไป หากจะดำเนินการเพื่อให้มีผลใช้บังคับกับบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) เป็นการเฉพาะ โดยปราศจากเหตุผลอันสมควร ย่อมขัดต่อหลักกฎหมายทั่วไป เนื่องจากเป็นการเลือกปฏิบัติโดยไม่เป็นธรรม

สำนักงานคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติจึงขอหารือว่า การเลื่อนการบังคับใช้ประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ ว่าด้วยการใช้และเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๙ ทั้งฉบับ ตามที่บริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) ร้องขอ คณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติมีอำนาจกระทำได้หรือไม่ และต้องดำเนินการอย่างไร

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑) ได้พิจารณาข้อหารือของสำนักงานคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ โดยมีผู้แทนสำนักงานคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ และผู้แทนบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) เป็นผู้ชี้แจงข้อเท็จจริงแล้ว เห็นว่า คณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติเป็นองค์กรที่จัดตั้งขึ้นตามมาตรา ๔๐ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พุทธศักราช ๒๕๕๐ เพื่อทำหน้าที่กำกับดูแลเกี่ยวกับกิจการโทรคมนาคม ซึ่งไม่อยู่ในอำนาจบังคับบัญชาหรือกำกับดูแลของฝ่ายบริหาร และตามประเด็นข้อหารือดังกล่าวก็เป็นเรื่องที่คณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติมีอำนาจหน้าที่ที่จะสามารถพิจารณาวินิจฉัยได้อยู่แล้ว และนอกจากนี้ตามข้อ ๓^๑ ของระเบียบคณะกรรมการกฤษฎีกา ว่าด้วย

^๑ ข้อ ๓ กรรมการกฤษฎีกาจะพิจารณาให้ความเห็นทางกฎหมายแก่บุคคลดังต่อไปนี้

(๑) คณะรัฐมนตรีหรือนายกรัฐมนตรี

(๒) กระทรวง ทบวง กรม

(๓) รัฐวิสาหกิจ

(๔) คณะกรรมการซึ่งมีอำนาจหน้าที่ตามกฎหมายเฉพาะเรื่องโดยผ่านทางกระทรวง ทบวง กรม ที่มีหน้าที่รับผิดชอบในงานธุรการของคณะกรรมการนั้นๆ

การรับปรึกษาให้ความเห็นทางกฎหมายของกรรมการกฤษฎีกา พ.ศ. ๒๕๒๒ คณะกรรมการ
กิจการโทรคมนาคมแห่งชาติได้เป็นบุคคลที่คณะกรรมการกฤษฎีกาจะรับพิจารณาให้ความเห็น
ทางกฎหมาย ดังนั้น คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑) จึงไม่อาจรับข้อหารือของคณะกรรมการ
กิจการโทรคมนาคมแห่งชาตินี้ไว้พิจารณา

(คุณพรทิพย์ จาละ)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

สิงหาคม ๒๕๕๐

(๕) ผู้ว่าราชการจังหวัด เฉพาะปัญหาตามกฎหมายที่ผู้ว่าราชการจังหวัดมีหน้าที่ต้อง
ปฏิบัติหรือรับผิดชอบ

(๖) คณะผู้บริหารท้องถิ่น ผู้บริหารท้องถิ่น หรือประธานสภาท้องถิ่น เฉพาะปัญหาตาม
กฎหมายที่คณะผู้บริหารท้องถิ่น ผู้บริหารท้องถิ่นหรือประธานสภาท้องถิ่นมีหน้าที่ต้องปฏิบัติหรือรับผิดชอบ

(๗) ผู้ซึ่งคณะรัฐมนตรีหรือนายกรัฐมนตรีเห็นสมควรให้ขอความเห็นทางกฎหมายเป็น
การเฉพาะราย