

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

เรื่อง การดำเนินการตามสัญญาปรับปรุงโครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่ ระบบ 470 MHz
ของบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) กับกิจการ ร่วมค้า Consortium Starcom

กระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารได้มีหนังสือ ที่ ทก ๐๒๐๑.๗/๑๓๓๓ ลงวันที่ ๒๒ มิถุนายน ๒๕๕๒ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา สรุปความได้ว่า บริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) (บมจ. ทีโอที) ได้ขอให้กระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารหารือเกี่ยวกับสถานะของสัญญาปรับปรุงโครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ 470 MHz (สัญญา) กับกิจการร่วมค้า Consortium Starcom (บริษัท) ซึ่งประกอบด้วยบริษัทหัวเว่ย เทคโนโลยี (ประเทศไทย) จำกัด และบริษัทสตาร์คอม จำกัด เพื่อให้ปรับปรุงโครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ 470 MHz ของ บมจ. ทีโอที มายังสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา โดยสรุปความเป็นมาได้ ดังนี้

๑. เมื่อวันที่ ๒๘ กรกฎาคม ๒๕๔๘ บมจ. ทีโอที ได้ลงนามในสัญญากับบริษัท เพื่อปรับปรุงโครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ 470 MHz

๒. ภายหลังจากลงนามในสัญญา บมจ. ทีโอที ได้มีหนังสือถึงคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ (กทช.) เมื่อวันที่ ๑๔ กันยายน ๒๕๔๘ เพื่อขอนำเข้าอุปกรณ์โทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ 470 MHz และขออนุญาตปรับปรุงโครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่จากมาตรฐาน NMT 470 MHz เป็นมาตรฐาน CDMA 2000 1x โดยในการขออนุญาต กทช. ขอให้ บมจ. ทีโอที ส่งรายละเอียดเกี่ยวกับหนังสือที่เคยอนุญาตให้ใช้ความถี่วิทยุและเครื่องวิทยุคมนาคม สถานที่ใช้งานเครื่องวิทยุคมนาคม รายละเอียดของเครื่องวิทยุคมนาคมที่จะถูกทดแทนเพื่อประกอบการพิจารณา ทำให้ บมจ. ทีโอที ต้องใช้เวลาในการตรวจสอบและค้นหาข้อมูลเป็นเวลานาน ซึ่งในระหว่างจัดทำข้อมูลเพิ่มเติมเพื่อประกอบการพิจารณานั้น อุปกรณ์โครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ 470 MHz ได้ส่งถึงท่าเรือในต้นเดือนตุลาคม ๒๕๔๘ แต่ไม่สามารถผ่านพิธีการทางศุลกากรได้ ทำให้บริษัทมีภาระค่าใช้จ่ายเกี่ยวกับค่าปรับตู้คอนเทนเนอร์ที่ไม่สามารถขนย้ายออกจากท่าเรือได้ และเสียค่าเช่าพื้นที่วางอุปกรณ์ บมจ. ทีโอที จึงได้ขออนุญาตต่อ กทช. ขอนำเข้าอุปกรณ์ดังกล่าวมาเก็บรักษาไว้ที่คลังพัสดุ โดยจะยังไม่นำมาใช้ให้บริการจนกว่าจะได้รับอนุญาตจาก กทช.

๓. กทช. ได้อนุญาตให้บริษัทนำเข้าเครื่องวิทยุคมนาคมระบบเซลลูลาร์มาตรฐาน CDMA 2000 1x ตราอักษร HUAWEI รุ่น CBTS 3606 จำนวน ๑๕๐ ชุด พร้อมอุปกรณ์เพื่อเก็บรักษาไว้ ณ คลังพัสดุสินค้า โดยมีเงื่อนไขให้ชำระค่าปรับกรณีนำเครื่องวิทยุคมนาคมเข้ามาใน

ราชอาณาจักรก่อนได้รับอนุญาต อีกทั้งห้ามมิให้ส่งมอบเครื่องวิทยุคมนาคมให้ บมจ. ทีโอที ไปติดตั้งใช้งานจนกว่า กทช. จะมีมติให้ บมจ. ทีโอที ปรับปรุงโครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่และใช้เครื่องวิทยุคมนาคมเพื่อให้บริการระบบโทรศัพท์เคลื่อนที่ดังกล่าวได้ หาก กทช. มีมติไม่อนุญาตให้ บมจ. ทีโอที ปรับปรุงโครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่และไม่อนุญาตให้ใช้เครื่องวิทยุดังกล่าว บริษัทจะต้องนำเครื่องวิทยุดังกล่าวทั้งหมดออกนอกราชอาณาจักรภายในสามสิบวันนับแต่วันที่ ได้รับแจ้งจาก กทช.

๔. วันที่ ๑๘ มกราคม ๒๕๕๙ กทช. ได้อนุญาตให้ บมจ. ทีโอที ตั้งสถานีจำนวน ๕๔๕ สถานี และให้ใช้เครื่องวิทยุคมนาคมเพื่อให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่เซลลูลาร์ระบบ Digital มาตรฐาน CDMA 2000 1x โดยมีเงื่อนไขให้ใช้ความถี่วิทยุได้จนถึงวันที่ ๓๑ มกราคม ๒๕๕๐

๕. เมื่อครบกำหนดหกเดือนตามสัญญาคือวันที่ ๒๙ มกราคม ๒๕๕๙ บริษัท ไม่สามารถปรับปรุงโครงข่ายโทรศัพท์ระบบ CDMA 2000 1x – 470 MHz ให้เสร็จสมบูรณ์ได้ บมจ. ทีโอที จึงได้เรียกค่าปรับกับบริษัทเป็นจำนวนเงิน ๖,๑๐๐,๐๐๐ บาท แต่บริษัทชี้แจงว่า ปัญหาและอุปสรรคที่เกิดขึ้นนั้นมิได้เกิดจากบริษัท แต่เกิดจากการออกใบอนุญาตต่าง ๆ จาก กทช. ซึ่งไม่สามารถกำหนดเวลาที่ชัดเจนได้ จึงก่อให้เกิดผลกระทบต่อการดำเนินงาน บริษัท จำเป็นต้องปรับเปลี่ยนแผนการผลิตและแผนเตรียมการผลิตอุปกรณ์ในส่วนที่เหลือทั้งหมด จึงขอขยายระยะเวลาการดำเนินการตามสัญญาและขอปฏิเสธค่าปรับดังกล่าว

๖. จากอุปสรรคเกี่ยวกับการขอใบอนุญาตต่าง ๆ จาก กทช. เมื่อวันที่ ๑๖ พฤศจิกายน ๒๕๕๙ บมจ. ทีโอที จึงได้มีหนังสือถึงบริษัทกำหนดระยะเวลาให้บริษัทปฏิบัติตามสัญญาเสียใหม่ โดยขยายเวลาการปฏิบัติตามสัญญาให้สอดคล้องกับการที่ บมจ. ทีโอที ได้รับใบอนุญาตจาก กทช. โดยแจ้งให้บริษัทดำเนินการปรับปรุงโครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ 470 MHz ของ บมจ. ทีโอที ให้เสร็จสมบูรณ์สามารถเปิดให้บริการได้ภายในกำหนดหกเดือน นับจากวันที่ ๒๒ สิงหาคม ๒๕๕๙ และให้บริษัทส่งมอบเครื่องปลายทางจำนวน ๔๐,๐๐๐ เครื่อง พร้อมทั้งจัดส่งแผนติดตั้งอุปกรณ์สถานีฐานที่ยังไม่ได้ติดตั้งตามแผนดำเนินงานจนสามารถเปิดให้บริการครบ ๕๔๕ สถานี แผนจัดส่งเครื่องทดแทน แผนจัดฝึกอบรมให้ บมจ. ทีโอที ภายในกำหนดหนึ่งร้อยแปดสิบวัน นับถัดจากวันที่ได้รับแจ้งจาก บมจ. ทีโอที และแจ้งการนับระยะเวลาเป็น ๒ ช่วง โดยช่วงที่ ๑ นับระยะเวลาเริ่มต้นของสัญญา โดยนับจากวันถัดจากวันลงนามในสัญญา (วันที่ ๒๙ กรกฎาคม ๒๕๕๘) ถึงวันที่ส่งอุปกรณ์ถึงประเทศไทย (วันที่ ๑๑ ตุลาคม ๒๕๕๘) และช่วงที่ ๒ เริ่มนับระยะเวลาตามสัญญาอีกครั้ง โดยนับจากวันที่ บมจ. ทีโอที แจ้งและจัดส่งใบอนุญาตตั้งและใช้เครื่องวิทยุโทรคมนาคมให้บริษัท (วันที่ ๑๕ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๐) ถึงวันครบกำหนดหกเดือนตามสัญญา (วันที่ ๒ พฤษภาคม ๒๕๕๐)

๗. ในช่วงเวลาที่ บมจ. ทีโอที ได้ขยายเวลาให้บริษัทปฏิบัติตามสัญญาต่อไปนั้น บริษัทได้ขอให้ บมจ. ทีโอที พิจารณาประเด็นการยกเลิกสัญญาและรับซื้ออุปกรณ์ที่บริษัทจัดซื้อ มาเพื่อดำเนินการตามสัญญาเป็นมูลค่ากว่า ๑,๐๗๑ ล้านบาท เนื่องจากบริษัทได้รับความเสียหายไม่สามารถดำเนินธุรกิจต่อไปได้ และได้มีหนังสือร้องขอความเป็นธรรมถึงการกระทำที่ไม่ชัดเจนของ บมจ. ทีโอที จากการที่บริษัทเข้าร่วมลงทุนกับ บมจ. ทีโอที เพื่อปรับปรุงโครงข่าย

โทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ 470 MHz ซึ่งขัดต่อพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ เนื่องจากเงินลงทุนเกิน ๑,๐๐๐ ล้านบาท อีกทั้งให้ บมจ. ทีโอที เสนอให้คณะกรรมการกฤษฎีกาวินิจฉัยว่าการดำเนินการตามสัญญาดังกล่าวขัดกับพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ หรือไม่ ซึ่งคณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) วินิจฉัยในเรื่องเสร็จที่ ๖๘๙/๒๕๕๐ สรุปความได้ว่า การดำเนินการตามสัญญาปรับปรุงโครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่ 470 MHz เป็นโครงการที่เป็นการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ หากมีวงเงินหรือทรัพย์สินของการลงทุนในกิจการของรัฐในส่วนของรัฐและในส่วน of เอกชนที่เข้ามาร่วมลงทุน ตั้งแต่หนึ่งพันล้านบาทขึ้นไป ย่อมต้องดำเนินการตามขั้นตอนของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ

๘. ภายหลังทราบผลการพิจารณาของคณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) บมจ. ทีโอที และบริษัทได้ประชุมร่วมกันเมื่อวันที่ ๑๔ ตุลาคม ๒๕๕๐ ซึ่งสรุปได้ว่า การดำเนินการตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ ต้องใช้เวลาในการดำเนินงานเป็นเวลานาน ประกอบกับบริษัทไม่ประสงค์จะดำเนินการตามสัญญาต่อไป ทั้งสองฝ่ายจึงเห็นชอบในการนำเสนอขออนุมัติยกเลิกสัญญา และบริษัทเสนอให้ บมจ. ทีโอที พิจารณารับซื้ออุปกรณ์โครงข่ายที่บริษัทได้ลงทุนและดำเนินการตามสัญญาไปแล้ว ได้แก่

- อุปกรณ์ชุมสาย จำนวน ๔ ชุมสาย และสถานีฐาน จำนวน ๑๕๐ สถานี ที่นำเข้าไปในเที่ยวเรือแรก
- อุปกรณ์ชุมสายที่ติดตั้งแล้ว จำนวน ๔ ชุมสาย ซึ่งพร้อมเปิดให้บริการจำนวน ๑ ชุมสาย ได้แก่ ชุมสายกรุงเทพมหานคร สำหรับในส่วนชุมสายพิษณุโลก ชุมสายนครราชสีมา และชุมสายพุนพิน ซึ่งยังไม่ได้ทำการติดตั้ง software และปัจจุบันบริษัทได้หยุดดำเนินการแล้ว
- อุปกรณ์สถานีฐานในพื้นที่รอบท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ พื้นที่จังหวัดพระนครศรีอยุธยา และพื้นที่ ๓ จังหวัดชายแดนภาคใต้ จำนวน ๑๓๐ สถานี ที่ติดตั้งแล้ว ซึ่งในส่วนนี้ บมจ. ทีโอที ได้ขอให้บริษัทดำเนินการติดตั้งและเปิดใช้งานก่อน เพื่อแก้ปัญหาการให้บริการของ บมจ. ทีโอที เป็นการเร่งด่วน ซึ่ง บมจ. ทีโอที ได้เข้าใช้ประโยชน์แล้ว โดยในพื้นที่รอบท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ บมจ. ทีโอที ได้ขอความร่วมมือจากบริษัทหัวเว่ย เทคโนโลยี (ประเทศไทย) จำกัด ให้ดำเนินการจนสามารถเปิดให้บริการโทรศัพท์ได้จำนวน ๕๐๐ เลขหมาย เพื่อให้ทันกับการเปิดใช้ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ ส่วนในพื้นที่ ๓ จังหวัดชายแดนภาคใต้ บมจ. ทีโอที มีความจำเป็นต้องเร่งดำเนินการ เพื่อให้สามารถให้บริการโทรศัพท์ได้ในกรณีที่มีสถานการณ์ความไม่สงบเกิดขึ้น

๙. เพื่อให้มีความชัดเจนในประเด็นการเลิกสัญญา บมจ. ทีโอที จึงได้มีหนังสือถึงกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารเพื่อหาหรือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาเกี่ยวกับการยกเลิกสัญญาปรับปรุงโครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ 470 MHz ว่าจะต้องดำเนินการตามขั้นตอนของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ หรือไม่ ซึ่งคณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) ได้วินิจฉัยในเรื่องเสร็จที่ ๖๖๓/๒๕๕๑ สรุปความได้ว่า สัญญาปรับปรุงโครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ 470 MHz มิได้ดำเนินการโดยถูกต้องตาม

ขั้นตอนของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ มาตั้งแต่ต้น และเป็นกรณีที่ บมจ. ทีโอที ซึ่งเป็นหน่วยงานเจ้าของโครงการไม่ประสงค์จะให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐตามโครงการอีกต่อไป จึงไม่มีขั้นตอนที่จะต้องดำเนินการตามพระราชบัญญัติดังกล่าว ดังนั้น หาก บมจ. ทีโอที ประสงค์จะใช้สิทธิบอกเลิกสัญญา หรือ บมจ. ทีโอที และบริษัทประสงค์ที่จะตกลงยกเลิกสัญญาดังกล่าวยอมเป็นไปตามหลักเกณฑ์และเงื่อนไขที่คู่สัญญาได้กำหนดไว้ในสัญญา ทั้งนี้ ในการพิจารณายกเลิกสัญญา บมจ. ทีโอที สมควรพิจารณาถึงผลประโยชน์และความเสียหายของรัฐ และรายงานรัฐมนตรีผู้กำกับดูแลเพื่อเสนอคณะรัฐมนตรีต่อไปด้วย

๑๐. ข้อเท็จจริงที่ทำให้คู่สัญญามีได้ปฏิบัติให้เป็นไปตามสัญญา

๑) การที่สัญญาปรับปรุงโครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ 470 MHz ไม่ได้ปฏิบัติตามขั้นตอนของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ ตั้งแต่แรกเนื่องจากในขณะที่ยกเลิกสัญญานั้น บมจ. ทีโอที เห็นว่าบริษัทเป็นผู้ลงทุนโดยมีวงเงินลงทุนที่เสนอมาเพียง ๙๙๕ ล้านบาท ซึ่งไม่ถึงจำนวน ๑,๐๐๐ ล้านบาท ตามที่พระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ กำหนดไว้

๒) เกิดความล่าช้าในการขอใบอนุญาตต่างๆ จาก กทช. ซึ่งเกินกว่าเวลาที่ บมจ. ทีโอที คาดหมายไว้ มีผลให้บริษัทไม่สามารถดำเนินการปรับปรุงโครงข่ายได้เสร็จตามสัญญา และบริษัทได้ยกเป็นข้ออ้างว่า บมจ. ทีโอที เป็นฝ่ายผิดสัญญา ทำให้บริษัทได้รับความเสียหาย และเสนอขอให้ยกเลิกสัญญาและให้ บมจ. ทีโอที ชดเชยค่าเสียหายเป็นเงิน ๑,๐๗๑ ล้านบาท ซึ่งในเรื่องนี้ บมจ. ทีโอที ได้โต้แย้งว่า บมจ. ทีโอที มิได้เป็นฝ่ายผิดสัญญา เนื่องจากการออกใบอนุญาตต่างๆ เป็นอำนาจของ กทช. ซึ่งอยู่นอกเหนืออำนาจที่ บมจ. ทีโอที จะควบคุมได้ และ บมจ. ทีโอที ได้ปฏิบัติตามข้อกำหนดครบถ้วนตามสัญญาแล้ว การที่บริษัทขอให้ บมจ. ทีโอที เป็นฝ่ายบอกเลิกสัญญาและรับซื้ออุปกรณ์จากบริษัทและชดเชยค่าเสียหายนั้น เป็นการร้องขอที่ไม่สามารถอ้างอิงตามที่ระบุไว้ในสัญญาได้

๓) บมจ. ทีโอที พิจารณาแล้วเห็นว่า บริษัทไม่สามารถปฏิบัติตามสัญญาต่อไปได้ เช่น ไม่สามารถปรับปรุงโครงข่ายให้แล้วเสร็จตามสัญญา ไม่ส่งมอบเครื่องลูกข่าย ๔๐,๐๐๐ เครื่อง ภายในกำหนด ๔ เดือน และติดตั้งสถานีฐานไม่ครบตามสัญญาภายในเวลาที่กำหนด อีกทั้ง บมจ. ทีโอที มีหนังสือแจ้งเตือนให้บริษัทดำเนินการให้แล้วเสร็จภายใน ๑๘๐ วัน ซึ่งหากบริษัทไม่ดำเนินการให้แล้วเสร็จตามที่แจ้งก็จะถือว่าบริษัทปฏิบัติผิดสัญญาข้อ ๔ และข้อ ๖ บมจ. ทีโอที มีสิทธิบอกเลิกสัญญา เรียกค่าปรับตามข้อ ๑๑.๑ และข้อ ๑๒.๑ และกรรมสิทธิ์ในตู้และเครื่องโทรศัพท์สาธารณะ และโทรศัพท์ระบบ CDMA 2000 1x - 470 MHz ที่ติดตั้งตามสัญญาที่เป็นกรรมสิทธิ์ของบริษัททั้งหมด บริษัทจะต้องโอนกรรมสิทธิ์ให้ บมจ. ทีโอที ในราคา ๑ บาท ตามสัญญาข้อ ๑๓.๑ โดยบริษัทไม่มีสิทธิเรียกร้องค่าเสียหายหรือค่าใช้จ่ายใดๆ จาก บมจ. ทีโอที ได้ ตามสัญญาข้อ ๑๒ วรรคสอง ซึ่งปัจจุบันบริษัทยังมิได้ส่งมอบอุปกรณ์ใดๆ ให้เป็นกรรมสิทธิ์ของ บมจ. ทีโอที

เนื่องจาก บมจ. ทีโอที กำลังพิจารณาหาแนวทางดำเนินการในส่วนที่เกี่ยวข้องกับสัญญา โดยคำนึงถึงผลประโยชน์และความเสียหายของรัฐเป็นสำคัญ ประกอบกับประเด็นที่จะหารือเป็นประเด็นอันสืบเนื่องจากคำวินิจฉัยของคณะกรรมการกฤษฎีกา จึงได้มีหนังสือเลขที่ ทีโอที/๔๓๗ ลงวันที่ ๙ มิถุนายน ๒๕๕๒ ถึงกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสารขอให้หารือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาเพิ่มเติมในประเด็นดังนี้

๑. การที่บริษัทไม่ดำเนินงานตามสัญญาและขอให้ บมจ. ทีโอที พิจารณาเลิกสัญญานั้น จะถือว่าสัญญาเลิกกันโดยปริยายแล้วหรือไม่ เพราะสัญญามีได้ผ่านกระบวนการตามขั้นตอนของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ

๒. จากเหตุการณ์และข้อเท็จจริงที่เกิดขึ้น ปัจจุบันสถานภาพของสัญญายังมีผลใช้บังคับอยู่หรือไม่ หากปัจจุบันไม่มีผลใช้บังคับแล้วสัญญาดังกล่าวสิ้นสุดลงตั้งแต่เมื่อใด เพราะเหตุใด แต่หากสัญญายังคงมีผลใช้บังคับอยู่ บมจ. ทีโอที จะใช้สิทธิบอกเลิกสัญญาได้หรือไม่

๓. เนื่องจากบริษัทฯ ได้ติดตั้งอุปกรณ์บางส่วน และ บมจ. ทีโอที ได้ขอให้ทดลองเปิดให้บริการในบริเวณท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ พื้นที่ ๓ จังหวัดชายแดนภาคใต้ และจังหวัดพระนครศรีอยุธยาไปแล้ว จะเกิดสิทธิเรียกร้องตามสัญญาหรือไม่

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) ได้พิจารณาข้อหารือของกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร โดยมีผู้แทนสำนักนายกรัฐมนตรี (สำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ) ผู้แทนกระทรวงการคลัง (กรมบัญชีกลางและสำนักงานคณะกรรมการนโยบายรัฐวิสาหกิจ) ผู้แทนกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร (สำนักงานปลัดกระทรวง) และผู้แทน บมจ. ทีโอที เป็นผู้ชี้แจงข้อเท็จจริงแล้ว มีความเห็นดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง เห็นว่า แม้ว่าสัญญาปรับปรุงโครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ 470 MHz (สัญญา) จะมีได้ดำเนินการโดยถูกต้องตามขั้นตอนที่กำหนดไว้ในพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ มาตั้งแต่ต้น แต่สัญญาที่ทำขึ้นนั้นยังคงมีผลอยู่ตราบเท่าที่ยังไม่มีการเลิกสัญญาหรือสิ้นผลโดยเงื่อนไขเวลาหรือเหตุอื่น คู่สัญญาจึงยังมีหน้าที่ต้องปฏิบัติตามที่กำหนดในสัญญา การที่บริษัทไม่ดำเนินงานตามสัญญาและขอให้ บมจ. ทีโอที พิจารณาเลิกสัญญา ก็มีได้เป็นเหตุให้สัญญาเลิกกันโดยปริยาย

ประเด็นที่สอง เห็นว่า เมื่อได้ให้ความเห็นไว้ในประเด็นที่หนึ่งแล้วว่าสัญญามีได้เลิกกันโดยปริยาย สัญญาจึงยังมีผลใช้บังคับอยู่ระหว่างคู่สัญญา ส่วนการที่ บมจ. ทีโอที จะใช้สิทธิบอกเลิกสัญญาได้หรือไม่ นั้น บมจ. ทีโอที ในฐานะคู่สัญญาจะต้องเป็นผู้พิจารณาข้อเท็จจริงที่เกิดขึ้นและดำเนินการตามหลักเกณฑ์และเงื่อนไขที่กำหนดในสัญญาดังที่คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) ได้เคยให้ความเห็นไว้แล้วในเรื่องเสร็จที่ ๖๖๓/๒๕๕๑^๑

^๑บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่อง การบังคับใช้พระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ (กรณีการเลิกสัญญาปรับปรุงโครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่ระบบ 470 MHz ของบริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน)) ส่งพร้อมหนังสือสำนักงาน

ประเด็นที่สาม เห็นว่า การที่บริษัทได้ติดตั้งอุปกรณ์บางส่วน และ บมจ. ทีโอที ได้ขอให้ทดลองเปิดให้บริการในบริเวณท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ พื้นที่ ๓ จังหวัดชายแดนภาคใต้ และจังหวัดพระนครศรีอยุธยาไปแล้ว จะเกิดสิทธิเรียกร้องตามสัญญาหรือไม่ ย่อมต้องเป็นไปตามหลักเกณฑ์และเงื่อนไขที่กำหนดในสัญญาซึ่ง บมจ. ทีโอที ในฐานะคู่สัญญาจะต้องเป็นผู้พิจารณา

(ลงชื่อ) พรทิพย์ จาละ

(คุณพรทิพย์ จาละ)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

สิงหาคม ๒๕๕๒