

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

เรื่อง การบังคับใช้พระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการ
ในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ กรณีกรมไปรษณีย์โทรเลขจัดสรรความถี่วิทยุ
และออกใบอนุญาตให้ตั้งสถานีวิทยุคมนาคมและใบอนุญาตที่เกี่ยวข้องแก่เอกชน
เพื่อให้บริการระบบสื่อสารข้อมูลผ่านดาวเทียม (VSAT) และบริการวิทยุ
ติดตามตัว (Pager)

กรมไปรษณีย์โทรเลข ได้มีหนังสือ ที่ ทก ๐๓๑๒/๒๒๓๐ ลงวันที่ ๑๒
พฤษภาคม ๒๕๕๗ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา สรุปความได้ว่า กรมไปรษณีย์โทรเลข
ขอหารือปัญหาข้อกฎหมายกรณีที่ดินกรมไปรษณีย์โทรเลขอาศัยอำนาจตามพระราชบัญญัติวิทยุ
คมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๘ จัดสรรความถี่วิทยุ และออกใบอนุญาตให้ตั้งสถานีวิทยุคมนาคมและ
ใบอนุญาตที่เกี่ยวข้องแก่เอกชนเพื่อให้บริการระบบสื่อสารข้อมูลผ่านดาวเทียม (VSAT) กรณี
หนึ่ง และเพื่อให้บริการวิทยุติดตามตัว (Pager) อีกกรณีหนึ่ง โดยมีการกำหนดเงื่อนไขการ
อนุญาตให้เอกชนต้องดำเนินการ ซึ่งมีข้อเท็จจริงในแต่ละกรณี ดังนี้

๑. กรณีกรมไปรษณีย์โทรเลขจัดสรรความถี่วิทยุ และออกใบอนุญาตให้ตั้งสถานี
วิทยุคมนาคมและใบอนุญาตที่เกี่ยวข้องเพื่อให้เอกชนดำเนินการให้บริการระบบสื่อสารข้อมูลผ่าน
ดาวเทียม (VSAT) ปรากฏข้อเท็จจริงดังนี้

๑.๑ เดิมกรมไปรษณีย์โทรเลขได้จัดสรรความถี่วิทยุ และออกใบอนุญาตให้ตั้ง
สถานีวิทยุคมนาคมและใบอนุญาตที่เกี่ยวข้องตามพระราชบัญญัติวิทยุคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๘ เพื่อ
ให้บริการระบบสื่อสารข้อมูลผ่านดาวเทียม (VSAT) ตามรายละเอียดเงื่อนไขว่าด้วยการตั้งสถานี
ดาวเทียม มีและใช้เครื่องมือและอุปกรณ์สื่อสารดาวเทียมเพื่อกิจการสื่อสารข้อมูลในประเทศ
ให้แก่บริษัทคอมพิวเตอร์ปอเรชั่น จำกัด เมื่อ พ.ศ. ๒๕๓๐ ตามที่กระทรวงคมนาคมอนุญาต
และให้แก่บริษัทสามารถเทลคอม จำกัด เมื่อ พ.ศ. ๒๕๓๑ ตามที่คณะกรรมการประสานงานการ
จัดและบริหารความถี่วิทยุแห่งชาติ (กบถ.) อนุมัติ ทั้งนี้ เป็นกิจการที่แยกต่างหากไม่มีความ
เกี่ยวข้องกันแต่อย่างใด โดยกรมไปรษณีย์โทรเลขได้กำหนดเงื่อนไขการตั้งสถานีวิทยุคมนาคม
ดังกล่าวให้แก่บริษัททั้งสองไว้เป็นอย่างดีเดียวกัน ดังนี้

๑.๑.๑ ต้องให้บริการสื่อสารข้อมูลผ่านดาวเทียมเฉพาะในประเทศ
เท่านั้นและต้องไม่เข้าไปเชื่อมโยงกับข่ายสื่อสารข้อมูลสาธารณะที่หน่วยงานของรัฐจัดตั้งขึ้น

๑.๑.๒ กำหนดระยะเวลาให้บริษัทคอมพิวเตอร์ฯ ดำเนินการให้บริการ
เป็นเวลาสิบห้าปี นับตั้งแต่วันที่ ๑ มกราคม ๒๕๓๑ ถึงวันที่ ๓๑ ธันวาคม ๒๕๕๕ และบริษัท

สามารถเทลคอมฯ ดำเนินการให้บริการเป็นเวลาสิบห้าปี นับตั้งแต่วันที่ ๑ มกราคม ๒๕๓๒ ถึงวันที่ ๓๑ ธันวาคม ๒๕๔๖

๑.๑.๓ ต้องให้ค่าตอบแทนแก่กรมไปรษณีย์โทรเลขเป็นรายปี จำนวนร้อยละ ห้าของเงินรายได้จากการดำเนินการให้บริการก่อนหักค่าใช้จ่ายใด ๆ ทั้งสิ้น แต่ต้องไม่น้อยกว่าปีละหนึ่งล้านบาท

๑.๑.๔ อุปกรณ์และเครื่องมือสื่อสารผ่านดาวเทียมทั้งหมด ซึ่งใช้ในการดำเนินการให้บริการให้ตกเป็นกรรมสิทธิ์ของกรมไปรษณีย์โทรเลขทันทีที่ครบระยะเวลาดำเนินการให้บริการ (Build-Operate-Transfer : BOT)

๑.๑.๕ หากบริษัทปฏิบัติผิดเงื่อนไขข้อใดข้อหนึ่งหรือฝ่าฝืนกฎหมายวิทยุคมนาคม หรือเงื่อนไขที่กำหนดไว้ในใบอนุญาต กรมไปรษณีย์โทรเลขมีสิทธิยกเลิกการมีและใช้เครื่องวิทยุคมนาคม การตั้งสถานีวิทยุคมนาคม และเจ้าพนักงานผู้ออกใบอนุญาตจะเพิกถอนใบอนุญาตหรือไม่ออกใบอนุญาตให้ใหม่ โดยบริษัทจะเรียกร้องค่าเสียหายใด ๆ จากทางราชการไม่ได้

๑.๑.๖ ต้องนำหนังสือค้ำประกันจากธนาคารที่ทางราชการเชื่อถือและรับรองในวงเงินหนึ่งล้านบาท มอบให้แก่กรมไปรษณีย์โทรเลขในวันที่กรมไปรษณีย์โทรเลขอนุญาตให้นำเข้าอุปกรณ์สื่อสารดาวเทียม

๑.๒ ต่อมา บริษัทสามารถเทลคอมฯ และบริษัทคอมพิวเนทา ได้เสนอขอปรับปรุงเงื่อนไขการดำเนินการให้บริการระบบสื่อสารข้อมูลผ่านดาวเทียม และกรมไปรษณีย์โทรเลขได้นำเสนอคณะกรรมการประสานงานการจัดและบริหารความถี่วิทยุแห่งชาติ (กบถ.) ในการประชุมเมื่อวันที่ ๘ พฤษภาคม ๒๕๓๘ และเมื่อวันที่ ๒๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๔๑ ตามลำดับ คณะกรรมการดังกล่าวได้มีมติอนุมัติโดยให้เปลี่ยนแปลงเงื่อนไขการตั้งสถานีวิทยุคมนาคมแก่บริษัททั้งสองตามเงื่อนไขการตั้งสถานีวิทยุคมนาคม มีและใช้เครื่องวิทยุคมนาคมเพื่อให้บริการสื่อสารผ่านดาวเทียมภายในประเทศ ดังนี้

๑.๒.๑ ให้บริการส่งข้อมูล ภาพและเสียงได้

๑.๒.๒ ให้ขยายระยะเวลาดำเนินการออกไปอีกเป็นเวลายุ่สิบสองปี นับแต่วันที่ได้รับอนุมัติให้ดำเนินการ โดยกรณีบริษัทสามารถเทลคอมฯ ตั้งแต่วันที่ ๑ มิถุนายน ๒๕๓๘ ถึงวันที่ ๓๑ พฤษภาคม ๒๕๖๐ และกรณีบริษัทคอมพิวเนทา ตั้งแต่วันที่ ๘ สิงหาคม ๒๕๔๑ ถึงวันที่ ๗ สิงหาคม ๒๕๖๓

๑.๒.๓ ให้อุปกรณ์และเครื่องวิทยุคมนาคม รวมทั้งเครื่องมือที่ใช้ในการให้บริการทั้งหมดที่มีอยู่เดิม และที่นำมาเพิ่มเติมภายหลังตกเป็นกรรมสิทธิ์ของกรมไปรษณีย์โทรเลข (Build-Transfer-Operate : BTO)

๑.๒.๔ ให้บริษัทสามารถเทลคอมฯ และบริษัทคอมพิวเนทา มอบผลตอบแทนแก่กรมไปรษณีย์โทรเลข ดังนี้

ปีที่	ร้อยละของรายได้	จำนวนผลตอบแทนขั้นต่ำ
-------	-----------------	----------------------

	จากการดำเนินงานต่อปี ก่อนหักค่าใช้จ่าย	(ล้านบาท)
๑ – ๑๐	๑๐	๓๐
๑๑ – ๒๐	๒๐	๕๐
๒๑ – ๒๒	๓๐	๖๐

๑.๒.๕ ห้ามมิให้เข้าไปเชื่อมโยงกับขายสื่อสารข้อมูลสาธารณะที่หน่วยงานของรัฐจัดตั้งขึ้น เว้นแต่จะได้รับอนุญาตให้เชื่อมต่อกับขายสื่อสารสาธารณะอยู่แล้วโดยตรง ซึ่งการดำเนินการดังกล่าวให้เป็นหน้าที่ของบริษัททั้งสองที่จะเจรจากับผู้เกี่ยวข้องโดยตรง โดยต้องได้รับความเห็นชอบจากกรมไปรษณีย์โทรเลขก่อน

๒. กรณีกกรมไปรษณีย์โทรเลขจัดสรรความถี่วิทยุ และออกใบอนุญาตให้ตั้งสถานีวิทยุคมนาคมและใบอนุญาตที่เกี่ยวข้องให้แก่บริษัทสามารถเพจจิง จำกัด เพื่อให้บริการวิทยุติดตามตัว (Pager) ปรากฏข้อเท็จจริงดังนี้

๒.๑ กระทรวงคมนาคมได้มอบหมายให้กรมไปรษณีย์โทรเลขดำเนินการโครงการวิทยุติดตามตัวเพื่อให้บริการวิทยุติดตามตัวแก่ส่วนราชการและรัฐวิสาหกิจ

๒.๒ กรมไปรษณีย์โทรเลขได้ประกาศเชิญชวนและคัดเลือกผู้ดำเนินการโครงการดังกล่าว โดยมีได้กำหนดให้ผู้ดำเนินโครงการต้องจ่ายผลประโยชน์ตอบแทนให้กรมไปรษณีย์โทรเลขเนื่องจากมุ่งหมายให้ดำเนินการโครงการด้วยเทคโนโลยีที่ดีที่สุดและอัตราค่าบริการต่ำที่สุด และบริษัทสามารถคอร์ปอเรชั่น จำกัด (มหาชน) เป็นผู้ได้รับการคัดเลือก ต่อมาบริษัทสามารถคอร์ปอเรชั่นฯได้โอนสิทธิตามโครงการให้แก่บริษัทสามารถเพจจิงฯ ด้วยความเห็นชอบของกรมไปรษณีย์โทรเลข

๒.๓ ตามสัญญาให้ดำเนินการให้บริการวิทยุติดตามตัวเพื่อให้บริการแก่ส่วนราชการและรัฐวิสาหกิจ ระหว่างกรมไปรษณีย์โทรเลขกับบริษัทสามารถเพจจิงฯ นั้น บริษัทสามารถเพจจิงฯ จะดำเนินการให้บริการวิทยุติดตามตัวตั้งแต่วันที่ ๒๑ กุมภาพันธ์ ๒๕๓๘ เป็นเวลาสี่ปี และมีข้อกำหนดและเงื่อนไขสัญญา ดังนี้

๒.๓.๑ บริษัทสามารถเพจจิงฯ ต้องยกกรรมสิทธิ์ในทรัพย์สินที่ใช้ในการให้บริการแก่กรมไปรษณีย์โทรเลขนับตั้งแต่วันติดตั้งเพื่อให้บริการแล้วเสร็จ (Build-Transfer-Operate : BTO)

๒.๓.๒ บริษัทสามารถเพจจิงฯ ต้องจ่ายผลประโยชน์ตอบแทนให้แก่กรมไปรษณีย์โทรเลขเป็นรายปี ปีที่ ๑-๕ ให้ผลตอบแทนปีละ ๑ ล้านบาท ปีที่ ๖-๑๐ ให้ผลตอบแทนปีละ ๓ ล้านบาท และปีที่ ๑๑-๒๐ ให้ผลตอบแทนปีละ ๕ ล้านบาท

๒.๓.๓ กรมไปรษณีย์โทรเลขได้อนุญาตให้บริษัทสามารถเพจจิงฯ ขยายการให้บริการแก่ประชาชนทั่วไปด้วยตามความเห็นชอบของกระทรวงคมนาคม

๓. การดำเนินการตาม ๑. และ ๒. ที่ผ่านมา กรมไปรษณีย์โทรเลขเข้าใจว่า การดำเนินการดังกล่าวไม่อยู่ในบังคับพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ โดยพิจารณาแล้วเห็นว่า เป็นกรณีที่กระทรวงคมนาคมและ

กรมไปรษณีย์โทรเลขปฏิบัติตามอำนาจหน้าที่ตามพระราชบัญญัติวิทยุคมนาคม พ.ศ. ๒๔๙๘ ในฐานะหน่วยงานกำกับดูแล (Regulator) ที่มีอำนาจในการจัดสรรความถี่วิทยุและกำกับดูแลผู้รับจัดสรรความถี่วิทยุตามที่กฎหมายบัญญัติให้อำนาจไว้

กรมไปรษณีย์โทรเลขจึงขอหารือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาในประเด็น ดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง กรณีกรมไปรษณีย์โทรเลขจัดสรรความถี่วิทยุ และออกใบอนุญาตให้ตั้งสถานีวิทยุคมนาคมและใบอนุญาตที่เกี่ยวข้อง ให้แก่บริษัทคอมพิวเตอร์ และบริษัทสามารถเทลคอมฯ เพื่อให้บริการระบบสื่อสารข้อมูลผ่านดาวเทียม (VSAT) โดยมีเงื่อนไขดังกล่าวข้างต้น และให้แก่บริษัทสามารถเพจจิงฯ เพื่อให้บริการวิทยุติดตามตัว (Pager) ตามสัญญาดังกล่าว หากทั้งสามกรณีมีการลงทุนซึ่งมีวงเงินหรือทรัพย์สินแต่ละกรณีตั้งแต่หนึ่งพันล้านบาทขึ้นไป จะอยู่ภายใต้บังคับแห่งพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ หรือไม่

ประเด็นที่สอง กรณีที่เห็นว่า หากการดำเนินการของกรมไปรษณีย์โทรเลขกับเอกชนดังกล่าวอยู่ภายใต้บังคับแห่งพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ กรมไปรษณีย์โทรเลขและเอกชนคู่สัญญาจะตกลงปรับปรุงอัตราผลประโยชน์ตอบแทน โดยการแก้ไขเรื่องการอนุญาตหรือเงื่อนไขที่กำหนดในสัญญาดังกล่าว ต้องดำเนินการอย่างไร และต้องนำเสนอคณะรัฐมนตรีเพื่อให้ความเห็นชอบก่อนหรือไม่

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) ได้พิจารณาปัญหาข้อหารือของกรมไปรษณีย์โทรเลข โดยมีผู้แทนสำนักนายกรัฐมนตรี (สำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรีและสำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ) ผู้แทนกระทรวงการคลัง (กรมบัญชีกลาง) และผู้แทนกระทรวงเทคโนโลยีสารสนเทศและการสื่อสาร (กรมไปรษณีย์โทรเลข) เป็นผู้ชี้แจงข้อเท็จจริงแล้ว ปรากฏข้อเท็จจริงเพิ่มเติมตามคำชี้แจงของผู้แทนกรมบัญชีกลางว่า กรมไปรษณีย์โทรเลขได้เคยขอหารือเรื่องการลดผลประโยชน์ตอบแทนที่บริษัทเอกชนต้องชำระให้แก่กรมไปรษณีย์โทรเลขตามกรณีข้อหารือไปยังกระทรวงการคลัง และกระทรวงการคลังได้มีหนังสือตอบข้อหารือของกรมไปรษณีย์โทรเลข^๑ ว่าเป็นกรณีที่กรมไปรษณีย์โทรเลขมีอำนาจพิจารณาอนุมัติตามพระราชบัญญัติวิทยุคมนาคม พ.ศ. ๒๔๙๘ แต่เนื่องจากกิจการนี้เป็นกิจการของรัฐที่ให้เอกชนเข้าไปดำเนินการ จึงต้องปฏิบัติตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ ซึ่งตามพระราชบัญญัตินี้ดังกล่าวไม่ได้กำหนดกระบวนการในการแก้ไข เปลี่ยนแปลงลดผลประโยชน์ตอบแทน ประกอบกับเป็นกรณีที่กระทบต่อผลประโยชน์ของประเทศ จึงเห็นสมควรนำเสนอต่อ

^๑ หนังสือกระทรวงการคลัง ด่วนที่สุด ที่ กค ๐๔๐๙.๓/๑๒๒๑๑ ลงวันที่ ๒๒ กรกฎาคม ๒๕๔๖ ถึงกรมไปรษณีย์โทรเลข

คณะรัฐมนตรีเพื่อพิจารณาอนุมัติ ซึ่งคณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) พิจารณาแล้วมีความเห็น ดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง เห็นว่า โครงการใดจะต้องอยู่ภายใต้บังคับแห่งพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ นั้น จะต้องเป็นกรณีที่หน่วยงานเจ้าของโครงการได้ให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในโครงการอันเป็นกิจการของรัฐซึ่งมีวงเงินหรือทรัพย์สินตั้งแต่หนึ่งพันล้านบาทขึ้นไป^๒ และโดยที่กรมไปรษณีย์โทรเลขได้อาศัยอำนาจหน้าที่ตามพระราชบัญญัติวิทยุคมนาคม พ.ศ. ๒๔๙๘ จัดสรรความถี่วิทยุและออกใบอนุญาตให้ตั้งสถานีวิทยุคมนาคมและใบอนุญาตที่เกี่ยวข้อง ให้แก่บริษัทคอมพิวเตอร์ และบริษัทสามารถเทลคอมฯ เพื่อดำเนินการให้บริการระบบสื่อสารข้อมูลผ่านดาวเทียม (VSAT) เมื่อ พ.ศ. ๒๕๓๑ และ พ.ศ. ๒๕๓๒ ตามลำดับ และให้แก่บริษัทสามารถเพจจิงฯ เพื่อให้บริการวิทยุติดตามตัว (Pager) เมื่อ พ.ศ. ๒๕๓๘ โดยมีข้อตกลงในการให้ผลประโยชน์ตอบแทนแก่กรมไปรษณีย์โทรเลข จึงเป็นกรณีที่กรมไปรษณีย์โทรเลขได้มอบให้เอกชนลงทุนแต่ฝ่ายเดียวโดยวิธีการอนุญาต ตามบทนิยาม “ร่วมงานหรือดำเนินการ” ตามมาตรา ๕^๓ แห่งพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ ซึ่งการพิจารณาว่า การดำเนินโครงการจะต้องปฏิบัติตามพระราชบัญญัตินี้หรือไม่ นั้น สมควรแยกเป็นดังนี้

๑. กรณีกรมไปรษณีย์โทรเลขได้จัดสรรความถี่วิทยุ และออกใบอนุญาตให้เข้าดำเนินโครงการให้บริการระบบสื่อสารข้อมูลผ่านดาวเทียม (VSAT) ให้แก่บริษัทคอมพิวเตอร์ และบริษัทสามารถเทลคอมฯ เมื่อ พ.ศ. ๒๕๓๑ และ พ.ศ. ๒๕๓๒ ตามลำดับ นั้น เห็นว่า กรมไปรษณีย์โทรเลขได้อนุญาตให้เอกชนดำเนินโครงการก่อนที่พระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ มีผลบังคับใช้เมื่อวันที่ ๙ เมษายน ๒๕๓๕ และต่อมา เมื่อบริษัทสามารถเทลคอมฯ และบริษัทคอมพิวเตอร์ ได้ขอเสนอปรับปรุงเงื่อนไขการดำเนินการให้บริการระบบสื่อสารข้อมูลผ่านดาวเทียมในปี พ.ศ. ๒๕๓๘ และ พ.ศ. ๒๕๔๑

^๒ มาตรา ๕ ในพระราชบัญญัตินี้

“หน่วยงานเจ้าของโครงการ” หมายความว่า ส่วนราชการที่มีฐานะเป็นกรมหรือเทียบเท่า รัฐวิสาหกิจ หน่วยงานอื่นของรัฐ หรือราชการส่วนท้องถิ่นที่เป็นเจ้าของโครงการ

ฯลฯ

ฯลฯ

“กิจการของรัฐ” หมายความว่า กิจการที่ส่วนราชการ รัฐวิสาหกิจ หน่วยงานอื่นของรัฐ หรือราชการส่วนท้องถิ่นหน่วยใดหน่วยหนึ่งหรือหลายหน่วยรวมกัน ซึ่งมีอำนาจหน้าที่ต้องทำตามกฎหมาย หรือ กิจการที่จะต้องใช้ทรัพยากรธรรมชาติ หรือทรัพย์สินของส่วนราชการ รัฐวิสาหกิจ หน่วยงานอื่นของรัฐ หรือ ราชการส่วนท้องถิ่นหน่วยใดหน่วยหนึ่งหรือหลายหน่วยรวมกัน

“โครงการ” หมายความว่า การลงทุนในกิจการของรัฐ และการลงทุนนั้นมีวงเงินหรือ ทรัพย์สินตั้งแต่หนึ่งพันล้านบาทขึ้นไปหรือตามวงเงินหรือทรัพย์สินที่กำหนดเพิ่มขึ้นโดยพระราชกฤษฎีกา

“ร่วมงานหรือดำเนินการ” หมายความว่า ร่วมลงทุนกับเอกชนไม่ว่าโดยวิธีใดหรือมอบให้ เอกชนลงทุนแต่ฝ่ายเดียว โดยวิธีการอนุญาต หรือให้สัมปทาน หรือให้สิทธิไม่ว่าในลักษณะใด

ฯลฯ

ฯลฯ

^๓ โปรดดูเชิงอรรถที่ ๒, ข้างต้น

ตามลำดับ กรมไปรษณีย์โทรเลขได้พิจารณาเปลี่ยนแปลงเงื่อนไขการตั้งสถานวิทยุคมนาคมของบริษัททั้งสอง ในส่วนที่เกี่ยวกับขอบเขตการให้บริการ ระยะเวลาการดำเนินงาน กรรมสิทธิ์ในอุปกรณ์และเครื่องวิทยุคมนาคม ตลอดจนผลตอบแทนรายปีที่เอกชนให้แก่กรมไปรษณีย์โทรเลข โดยกำหนดให้บริษัทสามารถให้บริการส่งข้อมูล ภาพและเสียงเพิ่มขึ้นพร้อมทั้งขยายระยะเวลาดำเนินการออกไปอีกเป็นเวลายุ่งสิบสองปี นับแต่วันที่ได้รับอนุมัติให้ดำเนินการโดยกรณีบริษัทสามารถเทลคอมฯ ตั้งแต่วันที่ ๑ มิถุนายน ๒๕๓๘ ถึงวันที่ ๓๑ พฤษภาคม ๒๕๖๐ และกรณีบริษัทคอมพิวนเทฯ ตั้งแต่วันที่ ๘ สิงหาคม ๒๕๔๑ ถึงวันที่ ๗ สิงหาคม ๒๕๖๓ กรณีจึงเป็นเพียงการเปลี่ยนแปลงเงื่อนไขการดำเนินโครงการที่กำหนดไว้แต่เดิม มิได้เป็นการเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐในโครงการแยกต่างหากอีกโครงการหนึ่งแต่อย่างใด ดังนั้น เมื่อพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ ใช้บังคับแล้ว จึงต้องนำบทบัญญัติมาตรา ๒๕^๔ แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าวมาใช้บังคับแก่โครงการนี้ด้วย กล่าวคือ การดำเนินการขั้นตอนต่อไปของโครงการ ถ้ามีกรณีใดอยู่ในบังคับของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ ก็จะต้องปฏิบัติตามบทบัญญัติของกฎหมายในส่วนนั้นด้วย

๒. กรณีกรมไปรษณีย์โทรเลขได้จัดสรรความถี่วิทยุ และออกใบอนุญาตให้เข้าดำเนินโครงการให้บริการทางวิทยุติดตามตัว (Pager) ให้แก่บริษัทสามารถเพจจิงฯ เมื่อ พ.ศ. ๒๕๓๘ นั้น เห็นว่า กรมไปรษณีย์โทรเลขได้อนุญาตให้เอกชนดำเนินโครงการหลังจากพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ มีผลใช้บังคับแล้ว การดำเนินโครงการจึงต้องพิจารณาตามบทบัญญัติแห่งพระราชบัญญัตินี้ ซึ่งในการพิจารณาอนุญาต กรมไปรษณีย์โทรเลขหน่วยงานเจ้าของโครงการได้กำหนดเงื่อนไขการอนุญาตให้เอกชนต้องจ่ายค่าตอบแทนให้แก่กรมไปรษณีย์โทรเลขเป็นรายปี และต้องมีการโอนกรรมสิทธิ์ในทรัพย์สินให้แก่กรมไปรษณีย์โทรเลขด้วย ทั้งนี้ ภายในกำหนดระยะเวลาตามสัญญาที่แน่นอน จึงเป็นกรณีที่กรมไปรษณีย์โทรเลขได้มอบหมายให้เอกชนลงทุนในโครงการให้บริการวิทยุติดตามตัว (Pager) แต่ฝ่ายเดียวโดยวิธีการอนุญาตตามบทนิยาม “ร่วมงานหรือดำเนินการ” ตามมาตรา ๕^๕ แห่งพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ และเมื่อการดำเนินโครงการดังกล่าวเป็นการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการที่ต้องใช้คลื่นความถี่อันเป็นทรัพยากรธรรมชาติ และเป็นทรัพย์สินของทางราชการด้วย เนื่องจากคลื่นความถี่เป็นทรัพย์สินอย่างหนึ่งตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ มาตรา ๑๓๘ (เรื่องเสร็จที่ ๕๗๘/

^๔ มาตรา ๒๕ โครงการใดที่ให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการซึ่งได้กระทำไปแล้วในขั้นตอนใดก่อนวันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ ให้เป็นอันใช้ได้แต่การดำเนินการในขั้นตอนต่อไปให้ปฏิบัติตามพระราชบัญญัตินี้

^๕ โปรดดูเชิงอรรถที่ ๒, ข้างต้น

๒๕๓๕)^๖ ดังนั้น หากการลงทุนในโครงการมีวงเงินหรือทรัพย์สินตั้งแต่หนึ่งพันล้านบาทขึ้นไป ก็ต้องปฏิบัติตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินงานในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕

ประเด็นที่สอง เห็นว่า เมื่อปรากฏข้อเท็จจริงว่า กระทรวงการคลังซึ่งเป็นผู้รับผิดชอบราชการการปฏิบัติการตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ ได้ตอบข้อหารือเกี่ยวกับเรื่องการลดผลประโยชน์ตอบแทนที่บริษัทเอกชนต้องชำระให้แก่กรมไปรษณีย์โทรเลขตามกรณีข้อหารือนี้ให้แก่กรมไปรษณีย์โทรเลขแล้วว่า สมควรนำเสนอต่อคณะรัฐมนตรีเพื่อพิจารณาอนุมัติ ดังนั้น จึงไม่จำเป็นต้องพิจารณาในประเด็นนี้อีก

(ลงชื่อ) พรทิพย์ จาละ

(คุณพรทิพย์ จาละ)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

สิงหาคม ๒๕๔๗

^๖ บันทึก เรื่อง การดำเนินการให้เอกชนตั้งสถานีวิทยุโทรทัศน์และการดำเนินบริการส่งวิทยุโทรทัศน์ในระบบ UHF ส่งพร้อมหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ที่ นร ๐๖๐๑/๑๐๓๐ ลงวันที่ ๑ กันยายน ๒๕๓๕ ถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี (เรื่องเสร็จที่ ๕๗๘/๒๕๓๖)