

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

เรื่อง การจัดประมูลคลื่นความถี่ของคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติตามมาตรา ๔๒ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม (ฉบับที่ ๒) พ.ศ. ๒๕๖๐

สำนักงานคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติได้มีหนังสือ ที่ สทท ๕๐๑๑/๓๘๙๔๕ ลงวันที่ ๒๒ พฤศจิกายน ๒๕๖๐ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา สรุปความได้ว่า

๑. คณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ (กสทช.) ชุดปัจจุบันครบวาระการดำรงตำแหน่งเมื่อวันที่ ๖ ตุลาคม ๒๕๖๐ ที่ผ่านมา และขณะนี้อยู่ในตำแหน่งเพื่อปฏิบัติหน้าที่ต่อไปจนกว่าจะมีพระบรมราชโองการโปรดเกล้าฯ แต่งตั้งกรรมการ กสทช. ขึ้นใหม่ โดยที่สัญญาให้ดำเนินการให้บริการวิทยุคมนาคมระบบเซลลูลาร์ ระหว่างการสื่อสารแห่งประเทศไทย กับบริษัทโทเทิล แอ็คเซ็ส คอมมูนิเคชั่น (มหาชน) จำกัด จะสิ้นสุดลงในวันที่ ๑๕ กันยายน พ.ศ. ๒๕๖๑ นี้ ซึ่ง กสทช. จะต้องนำคลื่นความถี่เพื่อกิจการโทรคมนาคมดังกล่าวออกประมูล ตามความในมาตรา ๔๕ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ และที่แก้ไขเพิ่มเติม

๒. คณะกรรมการการวิสามัญพิจารณาร่างพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม (ฉบับที่ ๒) พ.ศ. ๒๕๖๐ มีข้อสังเกตในประเด็นการจัดประมูลคลื่นความถี่ก่อนใบอนุญาตสิ้นอายุว่า เนื่องจากในการอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่ที่จะต้องดำเนินการโดยวิธีการประมูลนั้น กสทช. มีอำนาจที่จะกำหนดหลักเกณฑ์ วิธีการ ระยะเวลา และเงื่อนไขการดำเนินการ ซึ่งการกำหนดระยะเวลาในการจัดการประมูลคลื่นความถี่ว่าจะดำเนินการกำหนดเป็นช่วงเวลาใด หรือใช้เวลาดำเนินการเท่าใด เป็นอำนาจหน้าที่ของ กสทช. อยู่แล้ว ดังนั้น กสทช. ควรพิจารณาจัดให้มีแผนการประมูลคลื่นความถี่ในแต่ละย่าน (Spectrum Roadmap) และกำหนดหลักเกณฑ์ วิธีการ ระยะเวลา เงื่อนไข รวมทั้งจัดให้มีการประมูลคลื่นความถี่เป็นการล่วงหน้าก่อนใบอนุญาตเดิมสิ้นอายุตามเวลาอันสมควรเพื่อประโยชน์ต่อการวางแผนทางธุรกิจของผู้ประกอบกิจการ และมีให้ประชาชนผู้ใช้บริการได้รับผลกระทบจากการสิ้นสุดระยะเวลาการอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่

๓. ในการประชุม กสทช. ครั้งที่ ๑๕/๒๕๖๐ เมื่อวันที่ ๘ พฤศจิกายน ๒๕๖๐ กสทช. ได้พิจารณาร่างประกาศ กสทช. เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่สำหรับกิจการโทรคมนาคมย่าน ๘๘๕ - ๘๙๕/๙๓๐ - ๙๔๐ MHz และร่างประกาศ กสทช. เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่สำหรับกิจการโทรคมนาคมย่าน ๑๗๔๐ - ๑๗๘๕/

๑๘๓๕ – ๑๘๘๐ MHz ที่ประชุมพิจารณาเห็นว่ามีความจำเป็นที่จะต้องดำเนินการประมูลเพื่อรักษาประโยชน์สาธารณะ จึงได้มีมติเอกฉันท์เห็นชอบร่างประกาศ กสทช. ดังกล่าวทั้ง ๒ ฉบับ รวมถึงแนวทาง กระบวนการ และระยะเวลาในการดำเนินการรับฟังความคิดเห็นสาธารณะ และร่างเอกสารประกอบการรับฟังความคิดเห็นสาธารณะ

๔. ต่อมา สำนักงานเลขาธิการวุฒิสภาซึ่งทำหน้าที่เป็นหน่วยธุรการในการดำเนินการสรรหาและคัดเลือกกรรมการ กสทช. ตามมาตรา ๑๔ วรรคห้า แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ พ.ศ. ๒๕๕๓ และที่แก้ไขเพิ่มเติม ได้เริ่มกระบวนการสรรหากรรมการ กสทช. ชุดใหม่ โดยได้ออกระเบียบและประกาศที่เกี่ยวข้องกับการคัดเลือกผู้สมควรได้รับเลือกเป็นกรรมการ กสทช. และได้ประกาศเชิญชวนให้บุคคลสมัครเข้ารับการสรรหาเป็นบุคคลผู้สมควรได้รับการแต่งตั้งเป็นกรรมการ กสทช. มายื่นใบสมัครด้วยตนเองได้ในวันที่ ๒๐ – ๒๖ ธันวาคม ๒๕๖๐

๕. สำนักงาน กสทช. จึงขอหารือว่า เนื่องจาก กสทช. ชุดปัจจุบันครบวาระการดำรงตำแหน่งเมื่อวันที่ ๖ ตุลาคม ๒๕๖๐ ที่ผ่านมา และขณะนี้อยู่ในตำแหน่งเพื่อปฏิบัติหน้าที่ต่อไปจนกว่าจะมีพระบรมราชโองการโปรดเกล้าฯ แต่งตั้งกรรมการ กสทช. ขึ้นใหม่ ประกอบกับปัจจุบันสำนักงานเลขาธิการวุฒิสภาได้เริ่มกระบวนการสรรหากรรมการ กสทช. ชุดใหม่แล้ว ดังนั้น กสทช. ชุดปัจจุบันจะสามารถดำเนินการเกี่ยวกับการจัดประมูลคลื่นความถี่ย่าน ๘๘๕ – ๘๙๕/๙๓๐ – ๙๔๐ MHz และย่าน ๑๗๔๐ – ๑๗๘๕/๑๘๓๕ – ๑๘๘๐ MHz ได้หรือไม่ อย่างไร

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑) ได้พิจารณาข้อหารือของสำนักงาน กสทช. โดยมีผู้แทนสำนักงาน กสทช. เป็นผู้ชี้แจงข้อเท็จจริงแล้ว เห็นว่า เมื่อ กสทช. ได้ดำรงตำแหน่งจนครบวาระตามมาตรา ๔๒^๑ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบ

มาตรา ๔๒ ให้กรรมการ กสทช. ซึ่งดำรงตำแหน่งอยู่ในวันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ ยังคงดำรงตำแหน่งต่อไปจนกว่าจะครบวาระ หรือพ้นจากตำแหน่งเพราะเหตุอื่น ในกรณีที่มีตำแหน่งว่างลงไม่ว่าด้วยเหตุใด ให้กรรมการ กสทช. ประกอบด้วยกรรมการเท่าที่เหลืออยู่ เว้นแต่มีกรรมการ กสทช. เหลือไม่ถึงสี่คน ให้กรรมการ กสทช. ที่เหลืออยู่พ้นจากตำแหน่ง โดยให้ถือว่าเป็นการพ้นจากตำแหน่งตามวาระ และให้ดำเนินการแต่งตั้งกรรมการ กสทช. ตามพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัตินี้ ในระหว่างที่ยังมิได้แต่งตั้งกรรมการ กสทช. ดังกล่าว ให้กรรมการ กสทช. ที่เหลืออยู่ปฏิบัติหน้าที่ตามที่เป็นไปพลางก่อน จนกว่ากรรมการ กสทช. ซึ่งได้รับการแต่งตั้งตามพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัตินี้ เข้ารับหน้าที่

ในกรณีที่ผู้ที่พ้นจากตำแหน่งตามวรรคหนึ่งเป็นผู้ดำรงตำแหน่งประธานกรรมการ กสทช. ให้กรรมการ กสทช. ที่เหลืออยู่เลือกกรรมการ กสทช. คนหนึ่งทำหน้าที่ประธานกรรมการ กสทช. ต่อไป

มิให้นำบทบัญญัติเกี่ยวกับคุณสมบัติและลักษณะต้องห้าม และการพ้นจากตำแหน่งของกรรมการ กสทช. ตามพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมตามพระราชบัญญัตินี้ มาใช้บังคับกับกรรมการ กสทช. ตามวรรคหนึ่ง โดยให้เป็นไปตามที่บัญญัติไว้ในพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ ก่อนการแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัตินี้

การพ้นจากตำแหน่งของกรรมการ กสทช. ตามวรรคหนึ่ง ให้ถือว่าเป็นการพ้นจากตำแหน่งตามวาระตามความในมาตรา ๑๙ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓

กิจการวิทุกระจ่ายเสียง วิฑูโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม (ฉบับที่ ๒) พ.ศ. ๒๕๖๐ แล้ว กสทช. ยังคงอยู่ในตำแหน่งเพื่อปฏิบัติหน้าที่ต่อไปจนกว่าจะมีพระบรมราชโองการโปรดเกล้าฯ แต่งตั้งกรรมการขึ้นใหม่ตามที่บัญญัติไว้ในมาตรา ๑๙ วรรคสอง^๒ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิฑูโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ ซึ่งการที่มาตรา ๑๙ วรรคสอง ดังกล่าว บัญญัติให้ กสทช. ซึ่งพ้นจากตำแหน่งตามวาระนั้น ยังคงอยู่ในตำแหน่งต่อไป ก็โดยวัตถุประสงค์เพื่อให้กิจการงานของ กสทช. ดำเนินการได้ต่อไปตามปกติ ไม่ถูกกระทบกระเทือนเพราะเหตุที่ กสทช. พ้นจากตำแหน่งอันเนื่องมาจากครบวาระในระหว่างที่ กสทช. อยู่ในตำแหน่งต่อไปดังกล่าว กสทช. จึงมีหน้าที่และอำนาจที่จะต้องดำเนินการทั้งปวงที่จะให้กิจการของ กสทช. ดำเนินต่อไปได้ ไม่เกิดความเสียหายต่อกิจการของ กสทช. การใดที่ กสทช. เห็นสมควรหรือพึงดำเนินการในขณะที่ กสทช. ยังไม่พ้นจากตำแหน่ง แม้จะพ้นจากตำแหน่งและอยู่ในตำแหน่งต่อไปตามที่กฎหมายบัญญัติไว้แล้ว การนั้น กสทช. ย่อมมีอำนาจดำเนินการได้

(นายดิศพัทธ์ โทตระกิตย์)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

มีนาคม ๒๕๖๑

^๒มาตรา ๑๙ กรรมการมีวาระการดำรงตำแหน่งหกปีนับแต่วันที่พระมหากษัตริย์ทรงแต่งตั้งและให้ดำรงตำแหน่งได้เพียงวาระเดียว

ให้กรรมการซึ่งพ้นจากตำแหน่งตามวาระ อยู่ในตำแหน่งเพื่อปฏิบัติหน้าที่ต่อไปจนกว่าจะมีพระบรมราชโองการโปรดเกล้าฯ แต่งตั้งกรรมการขึ้นใหม่