

ประเด็นสงวนความเห็นวาระที่ ๔.๑ ของ กสทช. ประวิทย์ ลีสถาพรวงศ์

๑. นิยามคำว่า “การครอบงำกิจการ” ตามร่างประกาศฉบับนี้ กำหนดวิธีการครอบงำกิจการ ๓ ลักษณะ ได้แก่ การถือหุ้นที่มีสิทธิออกเสียงตั้งแต่กึ่งหนึ่ง การมีอำนาจควบคุมคะแนนเสียงส่วนใหญ่ในที่ประชุมผู้ถือหุ้น และการแต่งตั้งหรือถอดถอนกรรมการตั้งแต่กึ่งหนึ่งของกรรมการทั้งหมด ซึ่งสำนักงาน กสทช. ยืนยันต่อที่ประชุมว่า หากไม่เข้าลักษณะใดลักษณะหนึ่ง ก็จะไม่เข้าบัญชีข้อห้ามทั้งแปดท้ายประกาศ อย่างไรก็ตาม ในการดำเนินธุรกิจปกติ ผู้ถือหุ้นส่วนหนึ่งมักไม่เข้าร่วมประชุมใหญ่ผู้ถือหุ้น อาจทำให้หุ้นของคนต่างตัวซึ่งถือครองไม่ถึงกึ่งหนึ่งแต่กลับเป็นเสียงส่วนใหญ่ในที่ประชุม และสามารถแต่งตั้งถอดถอนกรรมการได้ด้วย ซึ่งกรณีนี้ สำนักงาน กสทช. ยืนยันต่อที่ประชุมว่า หากการไม่เข้าร่วมประชุมของผู้ถือหุ้นเกิดขึ้นตามปกติ แม้จะทำให้หุ้นที่ถือครองโดยบุคคลต่างตัวเป็นเสียงส่วนใหญ่ในที่ประชุมผู้ถือหุ้นย่อมไม่เข้ากรณีต้องห้ามตามนิยามของการครอบงำกิจการ
๒. ร่างประกาศฉบับนี้ขัดต่อหลักความแน่นอนและภาวะวิสัยตามหลักการที่กรมเจรจาการค้าระหว่างประเทศให้ความสำคัญ โดยเฉพาะในกรณีความไม่ชัดเจนว่า การครอบงำกิจการและบัญชีข้อห้ามทั้งปวงขัดต่อพันธกรณีระหว่างประเทศที่ประเทศไทยผูกพันไว้หรือไม่ แม้จะมีการกำหนดให้ประกาศฉบับนี้บังคับใช้ได้เท่าที่ไม่ขัดหรือแย้งกับความตกลงหรือสนธิสัญญาที่ประเทศไทยเป็นภาคีหรือมีความผูกพัน แต่หากไม่มีการตรวจสอบยืนยันก่อนการประกาศใช้ ก็จะทำให้ข้อกำหนดในประกาศขาดความชัดเจนแน่นอนว่า ข้อใดมีผลบังคับใช้ข้อใดไม่มีผลบังคับใช้ อีกทั้งการพิจารณาพฤติการณ์ที่ขัดต่อบัญชีข้อห้ามท้ายประกาศซึ่งมิได้มีกฎเกณฑ์ที่เป็นรูปธรรมย่อมขึ้นกับดุลพินิจของคณะกรรมการเป็นอย่างมาก
๓. เนื่องจากการประกอบกิจการโทรคมนาคมซึ่งเป็นโครงสร้างพื้นฐานในการพัฒนาเศรษฐกิจและสังคมโดยรวมของประเทศ จำเป็นต้องอาศัยเงินลงทุนจำนวนมากและต้องอาศัยเทคโนโลยีที่ทันสมัย การกำหนดหลักเกณฑ์ที่ขัดต่อหลักความแน่นอนและภาวะวิสัยจะกระทบต่อการตัดสินใจลงทุนของต่างประเทศ อันอาจเป็นอุปสรรคต่อการพัฒนาอุตสาหกรรมโทรคมนาคมในภาพรวมได้
๔. กระบวนการเสนอร่างประกาศ มิได้ดำเนินการตามขั้นตอนที่กฎหมายและตามที่พันธกรณีระหว่างประเทศกำหนด โดยเฉพาะอย่างยิ่งตามระเบียบ กทช. ว่าด้วยการรับฟังความคิดเห็นสาธารณะ พ.ศ. ๒๕๔๘ ซึ่งคณะอนุกรรมการที่ปรึกษากฎหมายของ กสทช. ให้ความเห็นรับรองการมีผลใช้บังคับในส่วนกิจการโทรคมนาคม อีกทั้งสำนักงาน กสทช. ยังมิได้เสนอความเห็นของกระทรวงการต่างประเทศตามมติ กทค. ครั้งที่ ๑๒/๒๕๕๕ เมื่อวันที่ ๒๒ มีนาคม ๒๕๕๕ เพื่อประกอบการพิจารณาแต่อย่างใด

