



บันทึกข้อความ

ส่วนราชการ ส่วนงาน กสทช. ประวิทย์ ลีสถาพรวงศ์ (โทร. ๙๒๗)

ที่ สทช ๑๐๐๓.๑๐/๕๗

วันที่ ๑ มกราคม ๒๕๕๗

เรื่อง ขอเปิดเผยความเห็นในการพิจารณาระเบียบวาระที่ ๔.๑๐ (วาระคงค้าง) ของการประชุม กทค. ครั้งที่ ๑/๒๕๕๗

เรียน เลขาธิการ กทค. (รสทช. ก่อกิจฯ)

ตามที่ได้มีการประชุม กทค. ครั้งที่ ๑/๒๕๕๗ เมื่อวันที่ ๗ มกราคม ๒๕๕๗ และในการพิจารณาระเบียบวาระที่ ๔.๑๐ เรื่อง สัญญาการเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคมฉบับแก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๑ ระหว่างบริษัท ทู ยูนิเวอร์แซล คอนเวอร์เจนซ์ จำกัด และบริษัท ทู มูฟ จำกัด (ระเบียบวาระคงค้างการประชุม กทค. ครั้งที่ ๔๐/๒๕๕๖ วันพุธที่ ๑๘ ธันวาคม ๒๕๕๖) ผมได้แสดงความเห็นนอกเหนือจากมติที่ประชุม ผมจึงขอเปิดเผยความเห็นเพิ่มเติมของผม เพื่อบันทึกในส่วนหมายเหตุของวาระดังกล่าว ดังนี้

“ผมเห็นด้วยกับหลักการแก้ไขสัญญาการเชื่อมต่อฯ ให้มีข้อกำหนดและลักษณะสอดคล้องกับมติการประชุมของผู้ประกอบการฯ เมื่อวันที่ ๙ พ.ค. ๒๕๕๖ และตามมติที่ประชุม กสทช. ครั้งที่ ๒๒/๒๕๕๖ เมื่อวันที่ ๑๐ มิ.ย. ๒๕๕๖ เพื่อให้เกิดความเป็นธรรม ไม่เลือกปฏิบัติ ก่อให้เกิดประโยชน์ต่อผู้ใช้บริการ สอดคล้องตามเจตนารมณ์ของ พ.ร.บ. การประกอบกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๔ และประกาศ กทช. ว่าด้วยการใช้และเชื่อมต่อโครงข่ายโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๔ อย่างไรก็ตาม หากพิจารณาความสมบูรณ์ของการแก้ไขสัญญา ตามนัยข้อ ๓๗ ของประกาศ กทช. ฉบับดังกล่าว กำหนดว่า การก่อกองสัญญาและความสมบูรณ์ของสัญญาให้นำหลักประมวลกฎหมายแพ่งฯ มาบังคับใช้ กล่าวคือ พิจารณาวินิจฉัยสัญญาที่มีคำเสนอสนองถูกต้องตรงกัน เมื่อขณะทำสัญญาบริษัท ทู มูฟฯ ยังเป็นผู้รับใบอนุญาตที่มีโครงข่ายฯ จึงมีสิทธิให้ใช้หรือเชื่อมต่อโครงข่ายฯ และมีอำนาจกระทำการแก้ไขเปลี่ยนแปลงสัญญาได้ แต่เมื่อสัญญาสัมปทานของบริษัท ทู มูฟฯ กับบริษัท กสทช. สิ้นสุดลง สิทธิในโครงข่ายฯ จึงตกแก่บริษัท กสทช. ตามสัญญา รวมทั้งสิทธิในโครงข่ายฯ ของบริษัท ทู มูฟฯ นั้น ประกาศ กสทช. เรื่อง มาตรการคุ้มครองผู้ใช้บริการเป็นการชั่วคราวในกรณีสิ้นสุดการอนุญาตสัมปทาน หรือสัญญาการให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ พ.ศ. ๒๕๕๖ มิได้มีผลใช้บังคับไปถึง ดังนั้น สถานะในปัจจุบันของบริษัท ทู มูฟฯ จึงมิใช่ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้รับสัมปทาน เป็นเพียงผู้ให้บริการตามประกาศดังกล่าว ดังนั้น กสทช. ไม่อาจกำหนดให้บุคคลอื่นที่มิใช่ผู้รับใบอนุญาตหรือผู้รับสัมปทานมาดำเนินการตามมาตรา ๒๗ แห่ง พ.ร.บ. การประกอบกิจการฯ ได้

อีกทั้งเรื่องสิทธิในโครงข่ายฯ กับหน้าที่ตามประกาศ กสทช. ฉบับดังกล่าวเป็นคนละกรณี กล่าวคือ เนื้อหาในประกาศระบุชัดเจนว่า คู่สัญญาทั้งสองฝ่ายต้องร่วมกันให้บริการ แต่ไม่ได้แทรกแซงถึงเรื่องสิทธิในโครงข่ายฯ ซึ่งโดยหลักการไม่ว่า กสทช. จะรับรองหรือเห็นชอบสัญญาเชื่อมต่อโครงข่ายฯ ฉบับแก้ไขเพิ่มเติมนี้หรือไม่ก็ตาม แต่ในทางปฏิบัติย่อมเกิดการเชื่อมต่อโครงข่ายฯ เพื่อให้บริการตามปกติ เพราะประกาศ กสทช. ได้กำหนดหน้าที่ไว้อย่างชัดเจน รวมทั้งเนื้อหาในสัญญาสัมปทานยังระบุให้เอกชนต้องบำรุงรักษาโครงข่ายฯ เพื่อให้บริการอย่างต่อเนื่องอีกถึง ๒ ปี ดังนั้น เรื่องสิทธิในโครงข่ายฯ จึงถือเป็นเรื่องคู่สัญญาต้องไปเจรจาตกลงระหว่างกัน ซึ่ง กสทช. ไม่ควรรับรองเรื่องสิทธิในโครงข่ายฯ ให้แก่ฝ่ายใด ส่วนคู่สัญญาทั้งสองฝ่ายมีหน้าที่ให้บริการตามปกติเพื่อให้ผู้ใช้บริการสามารถใช้บริการได้อย่างต่อเนื่องอันเนื่องมาจากผลของประกาศดังกล่าว

โดยสรุปแล้ว ผมมีความเห็นสอดคล้องกับ สำนักงาน กสทช. ว่า สิทธิอันชอบธรรมของบริษัท ทู มูฟฯ มีจนถึงวันที่สิ้นสุดสัญญาสัมปทาน ที่ประชุม กทค. จึงอาจเห็นชอบสัญญาการเชื่อมต่อโครงข่ายฯ ฉบับดังกล่าวได้ โดยให้มีผลจนถึงวันที่ ๑๕ กันยายน ๒๕๕๖ เท่านั้น เพราะหากนอกเหนือไปกว่านี้จะเท่ากับเป็นการขยายระยะเวลาการให้บริการนอกเหนือสัญญาสัมปทาน และการมีมติผูกพันรับรองให้ฝ่ายหนึ่งฝ่ายใดมีสิทธิในโครงข่ายฯ อาจเป็นเหตุให้ กสทช. ถูกฟ้องร้องเพิ่มเติมในภายหลังได้”

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณา และสั่งการให้สำนักงาน กสทช. นำความเห็นของฉบับนี้ลงใน
รายงานการประชุมครั้งดังกล่าวในส่วนหมายเหตุของวาระที่ ๔.๑๐ ด้วย



(นายประวิทย์ ลีสถาพรวงศา)
กสทช.