



บันทึกข้อความ

ส่วนราชการ ส่วนงาน กสทช. ประวิทย์ ลีสถาพรวงศา (โทร. ๙๒๗)

ที่ สทช. ๑๐๐๓.๑๐/ ๖๑๔

วันที่ ๑๑ พฤศจิกายน ๒๕๕๖

เรื่อง ขอเปิดเผยความเห็นในการพิจารณาระเบียบวาระที่ ๕ ของการประชุม กทค. ครั้งที่ ๓๖/๒๕๕๖

เรียน เลขานุการ กทค. (รสทช. ก่อกิจฯ)

ตามที่ได้มีการประชุม กทค. ครั้งที่ ๓๖/๒๕๕๖ เมื่อวันที่ ๙ ตุลาคม ๒๕๕๖ และในการพิจารณาระเบียบวาระที่ ๕ เรื่อง บริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) แจ้งยกเลิกบันทึกความเข้าใจโครงการทดลองการให้บริการเครือข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่ ๓G กับ บริษัท ๓๖๕ คอมมูนิเคชั่น จำกัด (ระเบียบวาระคงค้างการประชุม กทค. ครั้งที่ ๓๕/๒๕๕๖) ผมได้แสดงความคิดเห็นเพิ่มเติมนอกเหนือจากมติ ในการนี้จึงขอเปิดเผยความเห็นของผม เพื่อบันทึกในรายงานการประชุม กทค. ครั้งดังกล่าว ในส่วนของหมายเหตุของระเบียบวาระที่ ๕ รายละเอียดตามเอกสารที่แนบมาพร้อมนี้

จึงเรียนมาเพื่อโปรดดำเนินการต่อไปด้วย จะขอบคุณยิ่ง

(นายประวิทย์ ลีสถาพรวงศา)

กสทช.

ความเห็น กสทช. ประวิทย์ เพื่อบันทึกในรายงานการประชุม กทค. ครั้งที่ ๓๖/๒๕๕๖ ระเบียบวาระที่ ๕

“๑. บริษัท ทีโอที จำกัด (มหาชน) และบริษัท ๓๖๕ คอมมูนิเคชั่น จำกัด ต่างเป็นผู้รับใบอนุญาตตามพระราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๔ และตามมาตรา ๒๐ กำหนดว่า ผู้รับใบอนุญาตจะพักหรือหยุดการให้บริการไม่ว่าทั้งหมดหรือบางส่วนไม่ได้ เว้นแต่จะได้รับอนุญาตจากคณะกรรมการ ทั้งสองบริษัทจึงจะพักหรือหยุดการให้บริการไม่ได้ เว้นแต่จะได้รับอนุญาตจากคณะกรรมการ

อีกทั้ง กทช. เคยมีมติในการประชุมครั้งที่ ๓๘/๒๕๕๓ เมื่อวันที่ ๑ ธันวาคม ๒๕๕๓ สรุปได้ว่าการที่บริษัท ทีทีแอนด์ที จำกัด ประสงค์จะยกเลิกหรือแก้ไขสัญญาหรือระงับการให้บริการแต่ฝ่ายเดียวกับบริษัท ทริปเปิลที บรอดแบนด์ จำกัด (มหาชน) ต้องยื่นคำขอยกเลิกหรือแก้ไขสัญญาหรือระงับการให้บริการเพื่อให้ กทช. เห็นชอบก่อนตามมาตรา ๒๐ แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าว ซึ่งสามารถนำมาเทียบเคียงกับกรณีนี้ได้

๒. บันทึกความเข้าใจโครงการทดลองการให้บริการดังกล่าวมีเนื้อหาชัดเจนแน่ชัด เข้าลักษณะเป็นสัญญาแล้ว ซึ่งบริษัท ทีโอทีฯ กับบริษัท ๓๖๕ คอมมูนิเคชั่นฯ จำต้องปฏิบัติตามหลักสัญญาและหลักกฎหมายที่เกี่ยวข้อง การที่บริษัท ทีโอทีฯ จะบังคับให้บริษัท ๓๖๕ คอมมูนิเคชั่นฯ โอนสิทธิการให้บริการให้แก่บริษัท ทีโอทีฯ เป็นการกำหนดข้อสัญญาที่ขัดต่อข้อ ๓๑ ของประกาศ กทช. เรื่อง มาตรฐานของสัญญาให้บริการโทรคมนาคม บริษัท ทีโอทีฯ จึงบังคับบริษัท ๓๖๕ คอมมูนิเคชั่นฯ ตามข้อตกลงดังกล่าวไม่ได้

๓. บันทึกความเข้าใจโครงการทดลองการให้บริการดังกล่าวยังไม่เคยส่งมาให้ กทช. ในขณะนั้น พิจารณาว่าขัดต่อกฎหมายหรือไม่ก่อน ตามที่กำหนดในข้อ ๑๕ และข้อ ๑๖ ของประกาศ กทช. เรื่อง การประกอบกิจการโทรคมนาคมประเภทการขายส่งบริการและบริการขายต่อบริการ แต่ขณะนี้บริษัทฯ ได้ส่งบันทึกความเข้าใจดังกล่าวให้สำนักงานแล้ว และเมื่อ กทค. พบว่าตามบันทึกความเข้าใจดังกล่าวในข้อ ๑๕ มีข้อสัญญาที่ขัดต่อกฎหมาย กทค. จึงต้องพิจารณาโดยอาศัยอำนาจตามข้อ ๒๒ ของประกาศ กสทช. เรื่อง บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่แบบโครงข่ายเสมือนฯ อาจออกคำสั่งให้บริษัทฯ แก้ไขบันทึกความเข้าใจดังกล่าวต่อไป

๔. สำหรับเหตุแห่งการขอยกเลิกบันทึกความเข้าใจดังกล่าว ผมเห็นว่ากรณีที่ทั้งสองบริษัทมีข้อโต้แย้งตามสัญญาในมูลหนี้ค้างชำระ เป็นเรื่องที่คู่สัญญาต้องไปดำเนินการฟ้องร้องตามกระบวนการยุติธรรมทางศาลต่อไป ส่วนกรณีไม่ปฏิบัติตามข้อตกลงต่อท้ายบันทึกความเข้าใจนั้น ตามประกาศ กสทช. เรื่อง บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่แบบโครงข่ายเสมือนฯ ข้อ ๗ ข้อ ๑๐ และข้อ ๑๙ กำหนดว่า เพื่อให้การขายส่งบริการโทรศัพท์เคลื่อนที่เป็นไปอย่างมีประสิทธิภาพ กรณีที่มีข้อพิพาทเกิดขึ้น คู่กรณีมีสิทธิร้องขอให้คณะกรรมการวินิจฉัยชี้ขาด ดังนั้น บริษัท ทีโอทีฯ จะนำการไม่ปฏิบัติตามข้อตกลงของสัญญามาเป็นเหตุขอยกเลิกบันทึกความเข้าใจดังกล่าวในทันทีไม่ได้

๕. อนึ่ง แม้บันทึกความเข้าใจดังกล่าวหมดอายุลงแล้ว แต่เมื่อคู่สัญญายังคงปฏิบัติตามสัญญาต่อไป ได้แก่ยังมีการสั่งซื้อ Package เพิ่มและมีการอนุมัติให้ใช้ ทั้งยังจ่ายค่าตอบแทนให้ต่อไป โดยมีได้มีการหักทวงว่าจะไม่ต่อสัญญาดังกล่าวให้ จึงต้องถือว่าคู่สัญญาได้ทำสัญญากันใหม่ต่อไปโดยไม่มีกำหนดเวลา (เทียบแนวคำพิพากษาฎีกาที่ ๗๗๑๗/๒๕๕๑ และ ๕๗๗๑/๒๕๓๔) ดังนั้น สัญญาเดิมจึงยังมีผลอยู่ ไม่จำเป็นต้องให้บริษัท ทีโอทีฯ และบริษัท ๓๖๕ คอมมูนิเคชั่นฯ ดำเนินการตามประกาศ กสทช. เรื่อง บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่แบบโครงข่ายเสมือนฯ หมวด ๓ เพื่อจัดทำสัญญาใหม่อีกตามที่สำนักงานได้เสนอมา”