



(กสทช.)
บันทึกข้อความ
กทช1003.10/90.2560

บันทึกข้อความ

ส่วนราชการ ส่วนงาน กสทช. ประวิทย์ ลีสถาพรวงศา (โทร. ๓๙๗)

ที่ สทช ๑๐๐๓.๑๐/๙๐

วันที่ ๓๑ มกราคม ๒๕๖๐

เรื่อง ขอเปิดเผยความเห็นในการพิจารณาระเบียบวาระที่ ๔.๑ ของการประชุม กทค. ครั้งที่ ๒๙/๒๕๕๙

เรียน รสทช. ก่อกิจฯ (เลขานุการ กทค.)

ตามที่ได้มีการประชุม กทค. ครั้งที่ ๒๙/๒๕๕๙ เมื่อวันที่ ๒๓ พฤศจิกายน ๒๕๕๙ และในการพิจารณาระเบียบวาระที่ ๔.๑ เรื่อง การกำหนดระยะเวลาการคืนคลื่นความถี่ ตามมาตรา ๘๔ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ ผมได้แสดงความเห็นนอกเหนือจากมติที่ประชุม ผมจึงขอเปิดเผยความเห็นเพิ่มเติมของผม เพื่อบันทึกในรายงานการประชุม กทค. ครั้งที่ ๒๙/๒๕๕๙ ในส่วนหมายเหตุของระเบียบวาระที่ ๔.๑ ทั้งนี้ เพื่อเป็นไปตามนัยมาตรา ๒๔ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ พ.ศ. ๒๕๕๓ รายละเอียดตามเอกสารที่แนบมาพร้อมนี้

จึงเรียนมาเพื่อโปรดดำเนินการต่อไปด้วย จะขอบคุณยิ่ง

(นายประวิทย์ ลีสถาพรวงศา)

กสทช.

ความเห็น กสทช. ประวิทย์ เพื่อบันทึกในรายงานการประชุม กทค. ครั้งที่ ๒๗/๒๕๕๘ ระเบียบวาระที่ ๔.๑

“๑. ในการพิจารณาเรื่องกำหนดระยะเวลาการถือครองคลื่นความถี่นั้น จำเป็นต้องมีการชี้ชัดในประเด็นสำคัญคือเรื่องความชอบด้วยกฎหมายของการถือครองคลื่นความถี่ตามมาตรา ๘๒ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ พ.ศ. ๒๕๕๓ ก่อน จึงจะดำเนินการตามมาตรา ๘๔ ได้

ทั้งนี้ แม้ กทค. จะได้เคยมีมติเห็นชอบรายงานผลการตรวจสอบรายละเอียดการได้รับจัดสรรคลื่นความถี่ หรือใช้ประโยชน์คลื่นความถี่ ความจำเป็นในการถือครองคลื่นความถี่ และความชอบด้วยกฎหมายของการอนุญาต สัมปทาน หรือสัญญาในกิจการโทรศัพท์เคลื่อนที่ และรายงานผลการตรวจสอบรายละเอียดการได้รับจัดสรรคลื่นความถี่ หรือใช้ประโยชน์คลื่นความถี่ ความจำเป็นในการถือครองคลื่นความถี่ และความชอบด้วยกฎหมายของการอนุญาต สัมปทาน หรือสัญญา ฉบับที่ ๒ และฉบับที่ ๓ ของคณะอนุกรรมการเพื่อตรวจสอบรายละเอียดการได้รับจัดสรรคลื่นความถี่ หรือใช้ประโยชน์คลื่นความถี่ รวมทั้งความจำเป็นในการถือครองคลื่นความถี่ในกิจการโทรคมนาคม แล้ว อีกทั้งชื่อของรายงานฯ จะแสดงเสมือนว่ามีการตรวจสอบความชอบด้วยกฎหมายด้วยก็ตาม แต่เนื้อหาของรายงานฯ ทั้งสามฉบับกลับไม่ได้มีการชี้ชัดว่าการอนุญาต สัมปทาน หรือสัญญาต่างๆ ที่ตรวจสอบนั้นชอบด้วยกฎหมายหรือไม่อย่างไร ยกตัวอย่างกรณีการตรวจสอบความชอบด้วยกฎหมายของการทำสัญญาสัมปทานกิจการโทรศัพท์เคลื่อนที่ คณะอนุกรรมการฯ เพียงชี้ว่าเมื่อสัญญายังไม่ยกเลิก ก็มีผลผูกพันตามกฎหมาย ซึ่งการมีผลทางกฎหมายกับความชอบด้วยกฎหมายของสัญญาย่อมเป็นคนละเรื่องกัน ดังนั้น การเห็นชอบกับรายงานฯ ของคณะอนุกรรมการดังกล่าวจึงยังไม่ทำให้การพิจารณาประเด็นความชอบด้วยกฎหมายของการถือครองคลื่นความถี่ต่างๆ เสร็จสิ้นแล้ว การที่ กทค. จะดำเนินการกำหนดระยะเวลาการคืนคลื่นความถี่ในส่วนของกิจการโทรคมนาคมตามมาตรา ๘๔ ในขั้นนี้จึงมีปัญหาในเชิงความครบถ้วนของกระบวนการขั้นตอน

๒. ในประเด็นที่สำนักงาน กสทช. เสนอให้มีการปรับปรุงเงื่อนไขใบอนุญาตโดยเอาคลื่นวิทยุคมนาคมออกจากใบอนุญาตนั้น ผมมีความเห็นว่าหากวัตถุประสงค์ที่สำนักงาน กสทช. เกิดจากปัญหาทางธุรการ ย่อมสามารถแก้ไขในทางธุรการได้ โดยปรับกระบวนการปรับปรุงเงื่อนไขใบอนุญาตให้มีความสะดวก รวดเร็วขึ้น แต่ไม่จำเป็นต้องแยกส่วนใบอนุญาตประกอบกิจการโทรคมนาคมและใบอนุญาตให้ใช้คลื่นวิทยุคมนาคมออกจากกัน เนื่องจาก การอนุญาตให้ใช้คลื่นวิทยุคมนาคมเพื่อให้บริการโทรคมนาคมเป็นสาระสำคัญของการประกอบธุรกิจของผู้รับใบอนุญาต หากผู้รับใบอนุญาตให้ประกอบกิจการโทรคมนาคมขออนุญาตใช้คลื่นวิทยุคมนาคมเพิ่มเติม แต่ข้อมูลของคลื่นวิทยุคมนาคมไม่อยู่ในใบอนุญาต ผู้กำกับดูแลก็ไม่สามารถเห็นภาพรวมของการประกอบธุรกิจและไม่สามารถกำกับดูแลได้จริง ดังนั้น โดยหลักแล้วใบอนุญาตคือสิ่งที่ทำให้เห็นภาพรวมของกิจการนั้นๆ เพียงแต่หากติดปัญหาเรื่องความยุ่งทางธุรการ ก็ควรแก้ไขตรงจุด

๓. หากเป็นไปได้ขอให้สำนักงาน กสทช. ประสานงานในชั้นที่มีการปรับปรุงกฎหมาย กสทช. เพื่อความชัดเจนในแนวคิดเรื่องสิทธิการถือครองคลื่นความถี่ เนื่องจากการบัญญัติศัพท์ “คืนคลื่นความถี่” ในพระราชบัญญัติฉบับปัจจุบัน อาจก่อให้เกิดปัญหาในทางปฏิบัติที่ขัดต่อความเป็นจริง เนื่องจากคลื่นความถี่เป็นทรัพย์สินที่ไม่สามารถจับต้องได้ จึงไม่อาจคืนหรือมีการส่งมอบเช่นเดียวกับทรัพย์สินอย่างอื่น โดยที่การถือครองและการใช้เป็นเรื่องของสิทธิ ยกตัวอย่างกรณีคลื่นความถี่ย่าน ๑๘๐๐ MHz หรือ ๙๐๐ MHz ที่เพิ่งสิ้นสุดสัญญาร่วมการใช้งาน ความหมายก็คือผู้ใช้คลื่นความถี่รายเดิมหมดสิทธิใช้เมื่อสัญญาสิ้นสุด และหากยังมีการใช้คลื่นความถี่ต่อก็จะผิดกฎหมายฐานใช้คลื่นความถี่โดยไม่ได้รับอนุญาต ส่วนผู้ที่มีสิทธิใช้คลื่นความถี่รายใหม่ก็สามารถใช้คลื่นความถี่นั้นได้ทันทีที่มีสิทธิ โดยที่ผู้ใช้รายเก่าไม่ต้องส่งคืนหรือส่งมอบแต่อย่างใด แต่เมื่อมาตรา ๘๓ และ ๘๔ มีการบัญญัติศัพท์ “คืนคลื่นความถี่” เอาไว้ จึงทำให้มีประเด็นทางกฎหมายว่า หากผู้ใช้คลื่นความถี่รายเดิมไม่ยอมคืน กสทช. จะมีสิทธิจัดสรรคลื่นความถี่หรือไม่ ซึ่งไม่ถูกต้อง”