



ที่ สททว 005/10/2565  
จาก(สททว.) 7 ม.ค. 2565  
14:43  
รับ โดย (ปบ.) เลขรับ 22  
7 ม.ค. 2565 16:10:18



(ผศ.ดร.ธวัชชัย จิตรภักษ์นันท์)  
บันทึกเลขที่  
ทททว 1005/10/2565

## ข้อความ

ส่วนราชการ ..... ส่วนงานเลขานุการ กสทช. ผศ. ดร. ธวัชชัย จิตรภักษ์นันท์ โทร. ๑๒๑๓

ที่ สททว ๑๐๐๕/ 90 ..... วันที่ ๖ มกราคม ๒๕๖๕

เรื่อง ขอเปิดเผยความเห็นในการการประชุม กสทช. ครั้งที่ ๒๔/๒๕๖๔ เมื่อวันที่ ๑๗ ธันวาคม ๒๕๖๔

เรียน เลขาธิการ กสทช.

สืบเนื่องจากการประชุมคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ (กสทช.) ครั้งที่ ๒๔/๒๕๖๔ เมื่อวันที่ ๑๗ ธันวาคม ๒๕๖๔ ผมได้ร่วมพิจารณาและขอสงวนความเห็นในวาระที่ ๕.๑.๗๖ เรื่อง การพิจารณาผลการรับฟังความคิดเห็นสาธารณะต่อ (ร่าง) ประกาศ กสทช. เรื่อง หลักเกณฑ์การทดลองออกอากาศวิทยุกระจายเสียงในระบบเอฟเอ็ม โดยมีรายละเอียดและเหตุผลประกอบ ดังนี้

ผมขอสงวนความเห็นและยืนยันความตามบันทึกที่ สททว ๑๐๐๕/๗๙ ลงวันที่ ๒ มิถุนายน ๒๕๖๔ บันทึกที่ สททว ๑๐๐๕/๑๙๒ ลงวันที่ ๑๘ พฤศจิกายน ๒๕๖๔ ประกอบกับคำพิพากษาศาลปกครองสูงสุดในคดีหมายเลขแดงที่ อ.๑๓๖๕/๒๕๖๓ เนื่องจากการปรับปรุงแก้ไข (ร่าง) ประกาศ ฉบับดังกล่าวภายหลังการรับฟังความคิดเห็นสาธารณะแล้ว มิได้มีการแก้ไขในประเด็นที่ขัดต่อคำพิพากษาศาลปกครองสูงสุดและอาจผิดกฎหมายตามที่ผมได้เคยมีความเห็นไว้ กล่าวคือ

๑. การกำหนดเงื่อนไขการเป็นผู้ทดลองออกอากาศตามร่างประกาศฯ ฉบับนี้ กำหนดนิยามให้ครอบคลุมเฉพาะผู้ทดลองประกอบกิจการตามประกาศหลักเกณฑ์ฉบับเดิมที่ กสทช. ยังไม่มีมติให้สิ้นสุดสิทธิการทดลองประกอบกิจการ ซึ่งจะขัดต่อคำพิพากษาศาลปกครองสูงสุด คดีหมายเลขแดงที่ อ.๑๓๖๕/๒๕๖๓ เมื่อวันที่ ๒๒ ธันวาคม ๒๕๖๓<sup>1</sup> ที่ตัดสินว่าข้อ ๗ ของประกาศหลักเกณฑ์ฉบับเดิมไม่ชอบด้วยกฎหมายเนื่องจากถือเป็นการกีดกันไม่ให้ผู้ประสงค์ขอทดลองประกอบกิจการมีโอกาสขออนุญาตทดลองประกอบกิจการ

ประกอบกับมาตรา ๔๑ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ และที่แก้ไขเพิ่มเติม<sup>2</sup>

<sup>1</sup> คำพิพากษาศาลปกครองสูงสุดที่ อ.๑๓๖๕/๒๕๖๓

“... มีผลเป็นการกีดกันผู้ที่ไม่เคยดำเนินการตามประกาศ กทช. เดิม แต่มีลักษณะที่จะขออนุญาตประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียงประเภทกิจการบริการสาธารณะ หรือกิจการทางธุรกิจ เสียโอกาสที่จะขออนุญาตทดลองประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียงตามประกาศดังกล่าว ข้อ ๗ ของประกาศดังกล่าวจึงขัดกับมาตรา ๔๑ วรรคสี่ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียงวิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ ... และเป็นการใช้เหตุผลในการทดลองประกอบกิจการมาใช้กับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียงทั้งกิจการบริการสาธารณะ กิจการบริการชุมชน และกิจการบริการทางธุรกิจ ซึ่งขัดกับมาตรา ๖๑ วรรคหกแห่งพระราชบัญญัติดังกล่าว ที่บัญญัติให้ใช้วิธีการคัดเลือกโดยวิธีการประมูลคลื่นความถี่ทั้งในระดับชาติ ภูมิภาค และระดับท้องถิ่น ...”

<sup>2</sup> พระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ และที่แก้ไขเพิ่มเติม

มาตรา ๔๑ บัญญัติว่า “ผู้ใดประสงค์จะใช้คลื่นความถี่เพื่อประกอบกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ หรือกิจการโทรคมนาคม ต้องได้รับใบอนุญาตตามพระราชบัญญัตินี้ ทั้งนี้ตามหลักเกณฑ์วิธีการ และเงื่อนไขที่ กสทช. ประกาศกำหนด โดยประกาศดังกล่าวต้องระบุกิจการที่สามารถใช้คลื่นความถี่ที่จะมีการอนุญาตนั้นประกอบกิจการได้ตามแผนแม่บทการบริหารคลื่นความถี่

กำหนดให้การอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่ต้องคำนึงถึงการแข่งขันโดยเสรีอย่างเป็นธรรม แต่การกำหนดเงื่อนไขในร่างประกาศหลักเกณฑ์ดังกล่าว ไม่มีลักษณะเป็นการเปิดโอกาสหรือช่องทางให้แก่ผู้ที่ประสงค์ขอตกลงออกอากาศรายใหม่ที่ไม่ได้เป็นผู้ทดลองประกอบกิจการเดิมสามารถยื่นขออนุญาตทดลองออกอากาศได้

๒. การอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่เพื่อประกอบธุรกิจการคัดเลือกจะต้องใช้วิธีการประมูลคลื่นความถี่ ซึ่งจะสอดคล้องต่อคำพิพากษาศาลปกครองสูงสุดและพระราชบัญญัติองค์การจัดสรรคลื่นความถี่ฯ การอนุญาตให้ทดลองออกอากาศถือเป็นการอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่เช่นเดียวกัน ดังนั้นการอนุญาตให้ทดลองออกอากาศประเภทกิจการทางธุรกิจตาม (ร่าง) ประกาศฉบับนี้จึงถือเป็นการอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่เพื่อประกอบกิจการกระจายเสียงประเภทกิจการทางธุรกิจโดยไม่ผ่านวิธีการประมูลซึ่งขัดต่อกฎหมายที่เกี่ยวข้อง

๓. ภาพรวมการแก้ไขปัญหาวิทยุยังมีปัญหาและไม่สอดคล้องกับเจตนารมณ์ของพระราชบัญญัติองค์การจัดสรรคลื่นความถี่ฯ ๒๕๕๓ และที่แก้ไขเพิ่มเติม ที่มีเจตนาให้แก้ไขปัญหาวิทยุท้องถิ่นที่ตั้งขึ้นมาเองโดยไม่ได้รับอนุญาต ผมเข้าใจและเห็นชอบในการแก้ปัญหาในระยะต้นด้วยกันจัดให้ผู้เข้ามาตั้งสถานีวิทยุรายใหม่ที่มีจำนวนมากราว ๑๐,๐๐๐ ราย ในขณะนั้น (นอกเหนือจากกลุ่มวิทยุหลัก ๕๐๙ สถานีที่ได้รับสิทธิ์ประกอบกิจการมาแต่ต้น) เข้ามาอยู่ในรูปของผู้ทดลองออกอากาศ โดยเฉพาะเมื่อคณะกรรมการ กสทช. ชุดนี้เข้ามารับตำแหน่งกว่า ๑๐ ปีที่แล้ว อย่างไรก็ตามก็ตีผมเห็นว่าระยะเวลา ๑๐ ปีที่ผ่านมาจะเป็นระยะเวลาเพียงพอในการแก้ปัญหาดังกล่าวหากมีการวางแผนจัดการปัญหาวิทยุทดลองที่ขณะนี้ยังมีผู้มีสิทธิทดลองประกอบกิจการจำนวนมากถึง ๔,๗๒๙ สถานีได้ (ข้อมูลจากเว็บไซต์ กสทช. ณ วันที่ ๖ มกราคม ๒๕๖๕) โดยผ่านการจัดการผู้กระทำผิดเงื่อนไขการทดลองออกอากาศอย่างเข้มงวดมากกว่าที่เป็นอยู่ (โดยการแจ้งเตือนและระงับการต่ออายุทดลองของผู้กระทำผิดเงื่อนไขการออกอากาศอย่างเฉียบขาด) ซึ่งหากดำเนินการอย่างจริงจังก็จะสามารถลดจำนวนผู้ประกอบการลงได้มากก่อนการจัดสรรคลื่นความถี่วิทยุกระจายเสียง โดยการประมูลสำหรับประเภทกิจการทางธุรกิจในช่วงต้นปี ๒๕๖๕ และไม่จำเป็นที่จะต้องเลือกแก้ไขปัญหาตามแนวทางตามที่เสนอมาให้สุ่มเสี่ยงต่อการกระทำผิดข้อกฎหมายแต่อย่างใด

จึงเรียนมาเพื่อโปรดสั่งการให้สำนักงาน กสทช. นำความเห็นของผมบันทึกในรายงานการประชุมเพื่อเปิดเผยตามมาตรา ๒๔ แห่งพระราชบัญญัติองค์การจัดสรรคลื่นความถี่ฯ พ.ศ. ๒๕๕๓ และที่แก้ไขเพิ่มเติมต่อไปด้วย

เรียน.....*อชย*.....

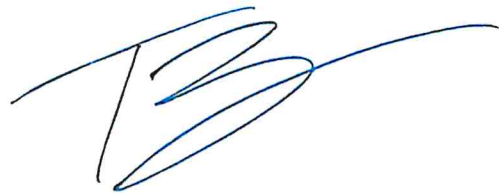
เพื่อดำเนินการต่อไป

*ศจ/1/๒๕*

(นายไทรรัตน์ จิริยะศิริกุล)

รองเลขาธิการ วิชาการแทน

เลขาธิการ กสทช.



(ผศ.ดร. ธีวชชัย จิตรภาชน์นนท์)

กสทช.