



บันทึกข้อความ

ส่วนราชการ ส่วนงานเลขานุการ กสทช. ผศ. ดร. ธวัชชัย จิตรภักษ์นันท์ โทร. ๑๒๑๓
ที่ สทช ๑๐๐๕/๔๘ วันที่ ๓๐ มีนาคม ๒๕๖๔
เรื่อง ขอเปิดเผยความเห็นในการประชุม กสทช. ครั้งที่ ๖/๒๕๖๔ เมื่อวันที่ ๒๔ มีนาคม ๒๕๖๔
เรียน เลขาธิการ กสทช.

สืบเนื่องจากการประชุมคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ (กสทช.) ครั้งที่ ๖/๒๕๖๔ เมื่อวันที่ ๒๔ มีนาคม ๒๕๖๔ ผมได้ร่วมพิจารณาและขอเปิดเผยความเห็นในวาระที่ ๕.๑.๒๐ เรื่อง ผลคำพิพากษาศาลปกครองสูงสุด หมายเลขดำที่ อ.๕๖๗/๒๕๕๘ หมายเลขแดงที่ อ.๑๓๖๕/๒๕๖๓ (ศาลปกครองอุตรธานี คดีหมายเลขดำที่ ๒๗๔/๒๕๕๔ หมายเลขแดงที่ ๔๖/๒๕๕๘) ระหว่าง ห้างหุ้นส่วนจำกัด ฐิติรัตน์ มีเดีย แอนด์เน็ตเวิร์ค ผู้ฟ้องคดี กับ กสทช. ผู้ถูกฟ้องคดี เพื่อบันทึกไว้ในรายงานการประชุม โดยมีรายละเอียดและเหตุผลประกอบ ดังนี้

ตามที่ศาลปกครองสูงสุดได้เพิกถอนข้อ ๗ ของประกาศ กสทช. เรื่อง หลักเกณฑ์การอนุญาตทดลองประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง พ.ศ.๒๕๕๕ แล้ว จึงจำเป็นต้องพิจารณาว่า กสทช. จะดำเนินนโยบายให้มีการทดลองประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง หรือไม่ อย่างไร หากมีความจำเป็นต้องปรับปรุงประกาศหลักเกณฑ์ว่าด้วยการทดลองวิทยุต่อไปอีกกระยะหนึ่ง เนื่องจากเดิมยังไม่มีกำหนดแนวทางหรือแผนที่จะยุติการทดลองวิทยุไว้ กรณีนี้จึงจำเป็นต้องพิจารณาข้อกฎหมายที่เกี่ยวข้องตลอดจนคำพิพากษาศาลปกครองสูงสุดในครั้งนี้อย่างถี่ถ้วน เพื่อกำหนดนโยบายในการเปลี่ยนผ่านกิจการกระจายเสียงไปสู่ระบบใบอนุญาตต่อไป ดังนี้

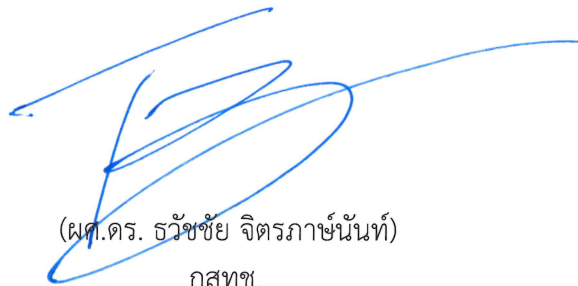
๑. เมื่อพิจารณาเหตุผลตามคำพิพากษาของศาลปกครองสูงสุด ที่วินิจฉัยว่าประกาศ กสทช. เรื่อง หลักเกณฑ์การอนุญาตทดลองประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง พ.ศ.๒๕๕๕ ที่กำหนดคุณสมบัติของผู้ที่มีสิทธิในการยื่นคำขอตกลงประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียงไว้เพียงแต่ผู้ที่มีคุณสมบัติตามที่ระบุไว้ในข้อ ๗ นั้น ขัดต่อมาตรา ๔๑ วรรคสี่ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ พ.ศ. ๒๕๕๓ ซึ่งบัญญัติให้การอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่เพื่อกิจการกระจายเสียงต้องคำนึงถึงการแข่งขันโดยเสรีอย่างเป็นธรรม ฉะนั้น หากจะมีการปรับปรุงประกาศหลักเกณฑ์การอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่และทดลองประกอบกิจการโดยให้มีการแข่งขันโดยเสรีอย่างเป็นธรรม ควรต้องมีการเปิดโอกาสให้แก่ผู้ที่มีความประสงค์จะประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียงทุกราย สามารถยื่นคำขอตกลงประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียงได้อย่างเท่าเทียมกัน แต่อย่างไรก็ตามการดำเนินการในลักษณะนี้ย่อมทำให้จำนวนผู้ยื่นคำขออนุญาตทดลองประกอบกิจการวิทยุเพิ่มขึ้นกว่าที่ปรากฏในปัจจุบัน กสทช. ในฐานะองค์กรกำกับจึงต้องมีเกณฑ์ในการพิจารณาออกใบอนุญาตให้แก่ผู้ยื่นคำขอที่มีความพร้อมในการทดลองประกอบกิจการ ทั้งด้านมาตรฐานเทคนิคและการป้องกันการรบกวนคลื่น ตลอดจนมาตรฐานการประกอบกิจการ เพื่อพิจารณาอนุญาต ทั้งนี้ เพื่อให้กระบวนการทดลองนี้เป็นไปตามวัตถุประสงค์ของประกาศวิทยุทดลองฯ ที่มีเป้าหมายเพื่อเป็นการเตรียมความพร้อมไปสู่ระบบใบอนุญาตตามกฎหมายและควรกำหนดระยะเวลาสิ้นสุดการทดลองโดยเร็ว

๒. เหตุผลของคำพิพากษาศาลปกครองในประการต่อมาที่วินิจฉัยว่า ประกาศวิทยุทดลองฯ ข้อ ๗ ดังกล่าว ขัดต่อมาตรา ๑๗ แห่งพระราชบัญญัติการประกอบกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ พ.ศ. ๒๕๕๑ ซึ่งบัญญัติให้การอนุญาตให้ประกอบกิจการกระจายเสียงโดยใช้คลื่นความถี่ต้องคำนึงถึงภารกิจหรือวัตถุประสงค์ของการประกอบกิจการให้เป็นไปตามสัดส่วนการจัดสรรคลื่นความถี่ที่กำหนดไว้ในกฎหมายว่าด้วยองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ ซึ่งในกรณีนี้ กสทช. ควรที่จะต้องมีการจัดทำแผนขึ้นเพื่อรองรับการให้อุญาตโดยแบ่งสัดส่วนคลื่นความถี่ให้มีความชัดเจน เพื่อให้เป็นไปตามกรอบที่กฎหมายกำหนดและมีความเป็นธรรมแก่ผู้ประกอบการในประเภทต่างๆ

๓. กรณีศาลปกครองสูงสุดพิพากษาให้เพิกถอนประกาศ กสทช. เรื่อง หลักเกณฑ์การอนุญาตทดลองฯ ข้อ ๗ โดยให้เหตุผลที่สำคัญอีกประการหนึ่งว่า การที่ประกาศหลักเกณฑ์ดังกล่าว อ้างเอาเหตุผลในการทดลองประกอบกิจการมาใช้กับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง ทั้งกิจการบริการสาธารณะ กิจการบริการชุมชน และกิจการทางธุรกิจ นั้นเป็นการขัดกับมาตรา ๔๑ วรรคหก แห่งพระราชบัญญัติองค์การจัดสรรคลื่นความถี่ฯ พ.ศ. ๒๕๕๓ ที่บัญญัติให้ใช้วิธีคัดเลือกโดยวิธีการประมูลคลื่นความถี่ทั้งในระดับชาติ ระดับภูมิภาค และระดับท้องถิ่นสำหรับกิจการทางธุรกิจ ซึ่งสามารถตีความคำพิพากษาในส่วนนี้ได้ว่าการอนุญาตให้ทดลองประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียงมีผลเท่ากับเป็นการอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่เช่นเดียวกัน ฉะนั้น ผู้ที่จะได้รับอนุญาตให้ทดลองประกอบกิจการในประเภทกิจการทางธุรกิจ จำต้องเข้าสู่วิธีการคัดเลือกโดยการประมูล ไม่ว่าจะเป็นการประกอบกิจการในระดับใด เมื่อเป็นดังนี้ กสทช. จึงควรต้องพิจารณาออกหลักเกณฑ์ในการอนุญาตให้สอดคล้องกับนัยแห่งคำพิพากษา โดยต้องกำหนดวิธีคัดเลือกโดยการประมูลในส่วนของกิจการทางธุรกิจให้เป็นไปตามที่กฎหมายกำหนดไว้

อนึ่ง เมื่อพิจารณาปัญหาของการให้อนุญาตทดลองประกอบกิจการวิทยุที่ผ่านมา พบว่าผู้ประกอบกิจการวิทยุทดลองบางส่วนไม่มีความพร้อมในการทดลองประกอบกิจการ ส่งผลให้มีผู้กระทำความผิดและปฏิบัติไม่ถูกต้องตามหลักเกณฑ์ที่กำหนดไว้เป็นจำนวนมาก ซึ่งผมได้พยายามแก้ไขมาโดยตลอด ตั้งแต่แรกเริ่มของการประกอบกิจการวิทยุทดลอง ดังที่ปรากฏในบันทึกเปิดเผยความเห็นมาอย่างต่อเนื่อง โดยเห็นว่า กสทช. ควรมีมาตรการที่มีความเฉียบขาด ไม่ควรพิจารณาต่ออายุการทดลองประกอบกิจการให้แก่ผู้ที่มีประวัติในการกระทำความผิด หรือละเลยไม่ใส่ใจต่อการปฏิบัติตามกฎของการทดลองประกอบกิจการอย่างเคร่งครัด ซึ่งหาก กสทช. ไม่พิจารณาต่อใบอนุญาตทดลองประกอบกิจการให้แก่ผู้ทดลองประกอบกิจการเหล่านี้ในช่วงหลายปีที่ผ่านมา จะส่งผลต่อการลดจำนวนผู้ได้รับอนุญาตให้ทดลองประกอบกิจการให้เหลือน้อยลงตามลำดับประกอบ ทั้งนี้ เพื่อเป็นการเตรียมความพร้อมไปสู่ระบบการอนุญาตที่จะเกิดขึ้นในอนาคตให้มีประสิทธิภาพ อันจะเป็นการบริหารคลื่นความถี่อันเป็นทรัพยากรของชาติให้เกิดประโยชน์สูงสุดต่อไป

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



(ผศ.ดร. วัชชัย จิตรภาษนันท์)
กสทช.

เรียน..... ผศ.ดร. นก.....

เพื่อดำเนินการต่อไป

31/3/14
(นายไตรรัตน์ วิริยะศิริกุล)

รองเลขาธิการ รักษาการแทน

เลขาธิการ กสทช.