



## บันทึกข้อความ

ส่วนราชการ ส่วนงาน กสทช. สภากัญญา กลางณรงค์ โทร. ๑๑๒, ๑๑๓

ที่ สทช. ๑๐๐๓.๙/๑๓๕ วันที่ ๓๑ กรกฎาคม ๒๕๕๕

เรื่อง ขอสงวนความเห็นตามมติการประชุม กสทช. ครั้งที่ ๓๒/๒๕๕๕ วาระที่ ๔.๑

เรียน ประธาน กสทช.

ตามที่ ที่ประชุม กสทช. ครั้งที่ ๓๒/๒๕๕๕ เมื่อวันที่ ๓๐ กรกฎาคม ๒๕๕๕ มีมติเรื่องการมอบหมายให้ร้องทุกข์กล่าวโทษต่อผู้ขัดขวางการปฏิบัติหน้าที่ของ กสทช. ในการนี้ดิฉันขอสงวนความเห็นมติที่ประชุม กสทช. ในวาระการประชุมที่ ๔.๑ โดยมีเหตุผลและความเห็นประกอบ ดังนี้

๑. ดิฉันเห็นว่าการมอบหมายให้สำนักงาน กสทช. ดำเนินการกล่าวโทษร้องทุกข์ต่อเจ้าพนักงานเพื่อดำเนินคดีกับนายนิคม บุญวิเศษ กับพวกฯ สืบเนื่องจากพฤติกรรมที่แสดงออกระหว่างการจัดรับฟังความคิดเห็นสาธารณะ (ร่าง) ประกาศ กสทช. เรื่องหลักเกณฑ์การอนุญาตทดลองประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง เมื่อ ๒๐ กรกฎาคม ๒๕๕๕ ที่ผ่านมานั้น เป็นการดำเนินการต่อผู้ที่ประสงค์จะแสดงความคิดเห็นและแสดงออกต่อกระบวนการจัดทำร่างประกาศฉบับดังกล่าวในลักษณะที่เกินกว่าเหตุ เนื่องจากการรับฟังความคิดเห็นในครั้งดังกล่าวเป็นการจัดรับฟังความคิดเห็นสาธารณะครั้งแรกในเรื่องหลักเกณฑ์ที่ส่งผลกระทบต่อวิทยุชุมชนและผู้ประกอบการวิทยุท้องถิ่นจำนวนมาก จึงอาจอยู่ในวิสัยที่ก่อให้เกิดความเข้าใจผิดประกอบกับความต้องการแสดงความคิดเห็นของผู้เข้าร่วมในหลายประเด็นอย่างกว้างขวาง ซึ่งการแสดงความคิดเห็นดังกล่าวเป็นสิทธิและเสรีภาพขั้นพื้นฐานตามรัฐธรรมนูญ ดังนั้นดิฉันจึงเห็นว่าเป็นบทบาทหน้าที่ของ กสทช. ที่ต้องเร่งสร้างความเข้าใจกับผู้มีส่วนเกี่ยวข้อง

๒. เมื่อพิจารณาสืบเนื่องถึงพฤติกรรมที่แสดงออกของนายนิคม บุญวิเศษ กับพวกฯ ระหว่างเวลา ๑๔.๒๐-๑๔.๕๐ น. เป็นการแสดงความคิดเห็นด้วยรูปแบบที่แตกต่างจากที่สำนักงาน กสทช. กำหนด ซึ่งส่งผลให้การรับฟังความคิดเห็นสะดุดลง ในระหว่างช่วงเวลาดังกล่าวนายนิคม บุญวิเศษ กับพวกฯ ได้กระทำการยื่นหนังสือแสดงความคิดเห็นคัดค้านต่อดิฉันในฐานะ กสทช. แล้วจึงได้ออกจากห้องประชุมไป ซึ่งทำให้เจ้าหน้าที่สามารถดำเนินการจัดรับฟังความคิดเห็นต่อไปได้ โดยมีคณะอนุกรรมการจำนวน ๕ ท่าน ที่ได้รับมอบหมายเป็นผู้รับฟังฯ อีกทั้งสาระสำคัญของการรับฟังความคิดเห็นยังปรากฏครบถ้วนตามที่สำนักงาน กสทช. ได้รับมอบหมาย

/อนึ่งดิฉัน ...

อนึ่งดิฉันเห็นว่า กสทช. ในฐานะที่เป็นองค์กรอิสระของรัฐและมีหน้าที่กำกับดูแล พึ่งค้ำนึ่งถึงบทบาท  
ในอันที่จะสนับสนุนให้สาธารณชนและผู้เกี่ยวข้องได้มีส่วนร่วมและแสดงความคิดเห็นในทุกรูปแบบ เพื่อให้การใช้  
อำนาจรัฐของ กสทช. เป็นที่ยอมรับของสาธารณชนและผู้ที่เกี่ยวข้องต่อไป

จึงเรียนมาเพื่อโปรดสั่งการให้นำมติและคำสงวนความเห็นของดิฉันบันทึกในรายงานการประชุม กสทช.  
และเผยแพร่ต่อสาธารณะตามที่กฎหมายบัญญัติต่อไปด้วย จักเป็นพระคุณยิ่ง



(นางสาวสุภิญญา กลางณรงค์)

กรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์  
และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ

|                                |
|--------------------------------|
| ส่วนงานเลขานุการ กสทช. สุกัญญา |
| เลขที่ SKI 4๕๐.1 / 2555        |
| วันที่ 31 ก.ค. 2555            |
| เวลา 1๖.03 น.อ.                |

44/8-9 ชั้น 8 อตค.3 ต.ตลาดขวัญ

เมือง จ.นนทบุรี 11000

โทรศัพท์/โทรสาร 0 2969 3322

วันที่ 20 กรกฎาคม 2555

เรื่อง คัดค้านประกาศ อำนาจหน้าที่ และการปฏิบัติหน้าที่โดยมิชอบ

เรียน ประธานกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ

ตามที่ กสทช. ได้จัดให้มีการรับฟังความคิดเห็นสาธารณะต่อร่างประกาศคณะกรรมการ  
กิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ เรื่อง หลักเกณฑ์การ  
อนุญาตทดลองประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง ข้าพเจ้าในนามผู้ประกอบการ และประชาชน  
ผู้ใช้บริการ วิทยุกระจายเสียงเห็นว่าประกาศของ กสทช. ที่นำเสนอ มีข้อหลักเกณฑ์ เงื่อนไข ที่เป็น  
แบบแผนหรือเป็นแนวทางในการปฏิบัติตามเจตนารมณ์ของกฎหมาย แต่เป็นหลักเกณฑ์ที่ กสทช.  
กำหนดขึ้นมาเอง โดยปราศจากกฎหมายรองรับให้ กสทช. มีอำนาจกำหนดหลักเกณฑ์และวิธีการ  
เช่นนั้นได้ และกรณีดังกล่าวก็มีใช้วิธีการออกใบอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่ตามกฎหมายอย่าง  
ถูกต้อง จึงถือได้ว่าการที่ กสทช. ออกประกาศหลักเกณฑ์การอนุญาตทดลองประกอบกิจการ  
วิทยุกระจายเสียงถือเป็นการจัดสรรคลื่นความถี่นอกกรอบของกฎหมายบัญญัติ และการที่ กสทช.  
กำหนดให้ผู้ทดลองประกอบกิจการต้องมีคุณสมบัติตามที่กำหนดไว้ในภาคผนวก ก.ข.ค.ง.จ.ฉ.  
และข.ในหมวด 1 ข้อ 5 วรรคสอง ของประกาศเสียก่อน จึงทำให้เกิดช่องว่างระหว่างโอกาส และ  
สร้างความเหลื่อมล้ำทางเศรษฐกิจหรือสังคม จึงเป็นการมิชอบ

กสทช. ไม่มีอำนาจออกประกาศออกประกาศฉบับดังกล่าว เพราะมาตรา 27 พ.ร.บ. องค์การ  
จัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการ  
โทรคมนาคม พ.ศ. 2553 ได้กำหนดอำนาจหน้าที่ของ กสทช. ไว้อย่างแจ่มชัดทั้ง 25 ข้อ โดยมีได้มีข้อ  
ไหนบัญญัติให้อำนาจ กสทช. จัดทำประกาศ เรื่อง หลักเกณฑ์การอนุญาตทดลองประกอบกิจการ  
วิทยุกระจายเสียง เพื่อเป็นการเตรียมความพร้อมเปลี่ยนผ่านไปสู่ระบบการออกใบอนุญาตตาม  
ประเภทที่พระราชบัญญัติการประกอบกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ พ.ศ. 2551

บัญญัติไว้ จึงขอคัดค้านว่าจะเปลี่ยนผ่านจาก พ.ร.บ.ปี 2553 ไปสู่ พ.ร.บ.ปี 2551 ได้อย่างไร เพราะผู้ที่ได้รับใบอนุญาตทั้งหมดที่ผ่านมาก็ได้รับใบอนุญาตตามประเภทของ พ.ร.บ.ปี 2551 อยู่แล้ว แท้จริงจะต้องเปลี่ยนผ่านจาก พ.ร.บ.ปี 2551 มาสู่ พ.ร.บ.ปี 2553 เนื่องจาก พ.ร.บ.ปี 2553 มาตรา 27 (3) บัญญัติ ให้ กสทช.กำหนดลักษณะและประเภทของกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม กสทช.ก็จะต้องกำหนดประเภทตามที่กฎหมายบัญญัติเพื่อรองรับให้การอนุญาตเดิมหรือใบอนุญาตที่จะเกิดมีขึ้นเปลี่ยนผ่านไปสู่ประเภทที่ กสทช. กำหนด ส่วน (4) ของ พ.ร.บ.องค์การจัดสรรคลื่นความถี่ พ.ศ.2553 ก็บัญญัติให้ กสทช.กำหนดหลักเกณฑ์ และวิธีการเกี่ยวการอนุญาตไว้ และมาตรา 41 วรรคหนึ่งได้กำหนดไว้ว่าผู้ใดประสงค์จะใช้คลื่นความถี่ต้องได้รับอนุญาตตามพระราชบัญญัตินี้ คำว่าพระราชบัญญัตินี้ก็คือ พ.ร.บ.ปี 2553 จะยกเว้นไว้ก็แต่วรรคสองการประกอบกิจการทางธุรกิจให้เป็นไปตามที่กำหนดในวรรคหก คือการประกอบกิจการทางธุรกิจตามที่กฎหมายกำหนดไว้ใน พ.ร.บ.ปี 2551 นั้นเอง และ พ.ร.บ.ปี 2551 เป็นกฎหมายแยกย่อยกิจการตาม พ.ร.บ.องค์การจัดสรรคลื่นความถี่ พ.ศ.2543 ลักษณะเดียวกันกับ มาตรา 35 ของ พ.ร.บ.ปี 2553 ฉะนั้นการที่ กสทช.จะออกประกาศเพื่อเปลี่ยนผ่านการอนุญาตไปสู่ประเภทของ พ.ร.บ.ปี 2551 จึงไม่ถูกต้องด้วยเหตุผลดังกล่าว และ กสทช.ก็ไม่มีอำนาจออกประกาศ เรื่อง หลักเกณฑ์การอนุญาตทดลองประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง เพราะกฎหมายไม่ได้เปิดช่องให้อำนาจไว้ กรณีดังกล่าวเป็นเรื่องการบริหารกิจการ มิใช่เรื่องบริหารงานทั่วไปภายในองค์กร กสทช.การออกประกาศที่ไม่เกี่ยวกับอำนาจหน้าที่ จึงเป็นการมิชอบ

ฉะนั้น ในเมื่อประกาศดังกล่าวไม่ชอบด้วยกฎหมายบัญญัติ จึงถือว่าเป็นกฎ ระเบียบ ข้อบังคับ ที่มีได้เป็นไปตามเจตจำนงหรือวัตถุประสงค์ของกฎหมาย และไม่มีกฎหมายรองรับให้อำนาจ กสทช.กระทำการเช่นนั้นได้ กสทช. จึงไม่มีอำนาจออกประกาศดังกล่าว เพราะเป็นประกาศที่นอกเหนือจากอำนาจหน้าที่ที่มีอยู่จริง หาก กสทช.ยังละเลยหรือฝ่าฝืนกระทำการดังกล่าว ผู้คัดค้านรวมทั้งผู้ประกอบการ และประชาชนผู้ใช้บริการ เห็นว่า กสทช.ปฏิบัติหรือละเว้นการปฏิบัติหน้าที่โดยมิชอบ โดยก่อให้เกิดความเสียหายกับผู้คัดค้าน ผู้ประกอบการ และประชาชนผู้ใช้บริการโดยทั่วไปอย่างแน่นอนคือ

กรณีที่ กสทช. กำหนดคุณสมบัติโดยอาศัยประกาศดังกล่าว จึงไม่สอดคล้องกับหลัก  
กฎหมายดังที่กล่าวอ้างข้างต้น โดยประกาศดังกล่าวมีนำพาต่อการให้ภาคประชาชนมีส่วนร่วมใน  
การดำเนินการสื่อมวลชนสาธารณะ ซึ่งหากพิจารณาจากภาคผนวก ๑ ของประกาศที่ กสทช. นำมา  
เสนอ จะเห็นว่าหน่วยงานที่เข้าข่ายตามคุณสมบัติของประกาศกำหนดหรือหน่วยงานที่ได้รับ  
อนุญาตอยู่แล้วนั้น ทั้งหมดล้วนเป็นหน่วยงานของภาครัฐทั้งสิ้น มิได้มีส่วนของภาคประชาชนร่วม  
อยู่ด้วยเลยสักราย ข้อกำหนด คุณสมบัติ และลักษณะ การทดลองประกอบกิจการ  
วิทยุกระจายเสียงของประกาศที่ กสทช. นำมาแสดงความคิดเห็น จึงเห็นว่ากระทบกระเทือนถึง  
สิทธิและเสรีภาพขั้นพื้นฐานของผู้คัดค้าน ผู้ประกอบกิจการ ตลอดจนประชาชนผู้ใช้บริการ จาก  
วิธีการที่ กสทช. กำหนด ซึ่งแสดงให้เห็นว่า กสทช. มิได้หาช่องทางหรือกรรมวิธีในการจัดสรรคลื่น  
ความถี่ให้เกิดประโยชน์สูงสุดแก่ประชาชนหรือประเทศชาติตามเจตนารมณ์ของรัฐธรรมนูญ และ  
เจตนารมณ์ในประกาศใช้ พ.ร.บ. องค์การจัดสรรคลื่นความถี่ฯ พ.ศ. 2553 ซึ่งมีปรากฏในหน้าสุดท้าย  
เหตุผลในการประกาศใช้ก็คือ เพื่อให้เกิดผลในทางปฏิบัติอย่างชอบธรรม ซึ่งจะทำให้ไม่ติดขัดใน  
การในการดำเนินการ และเพื่อให้สอดคล้องกับรัฐธรรมนูญ ซึ่งกฎหมายรัฐธรรมนูญกำหนดให้ทุก  
คนมีสิทธิเสรีภาพในการประกอบกิจการหรือประกอบอาชีพและจัดให้มีการแข่งขันโดยเสรีอย่าง  
เป็นธรรม ให้มีความเสมอภาคกันในการประกอบกิจการและการใช้บริการ และได้รับความ  
คุ้มครองตามกฎหมายเท่าเทียมกัน หาก กสทช. ดำเนินการตามหลักเกณฑ์ของประกาศดังกล่าว  
ถือได้ว่า กสทช. ได้นำบทกฎหมายที่เกิดปัญหาในทางปฏิบัติมาบังคับใช้ ซึ่งจะเกิดปัญหาในทาง  
ปฏิบัติ จะส่งผลกระทบต่อในทางละเมิดสิทธิและเสรีภาพ และลดทอนเสรีภาพตามกฎหมาย อันจะทำให้  
ให้ผู้คัดค้าน ผู้ประกอบกิจการ และประชาชนผู้ใช้บริการเสียโอกาสในการได้รับใบอนุญาตตามที่  
กฎหมายกำหนด จึงถือว่าทำให้เกิดความเสียหายดังกล่าว

จึงเรียนมาเพื่อโปรดพิจารณา

ขอแสดงความนับถือ

ลงชื่อ



ผู้คัดค้าน

( หมานิตม มทว.วิ. )