**ปุจฉา-วิสัชนา...! อย่างตรงไปตรงมา**

 **กรณีสิ้นสุดอายุสัมปทานคลื่น 1800 MHz (ตอน7)**

 **เมื่อตอนที่แล้ว ( ตอนที่ 6 ) เราได้ “ปุจฉา-วิสัชนา” ในประเด็นที่เกี่ยวกับการเลื่อนจัดประมูลคลื่นความถี่ 1800 MHz ก่อนสิ้นสุดสัมปทานจะทำให้รัฐเสียหาย 1.6 แสนล้าน ตามที่มีนักวิชาการกล่าวอ้างไว้หรือไม่ สำหรับใน (ตอนที่ 7)นี้ เรามา “ปุจฉา-วิสัชนา”กันเกี่ยวกับประเด็นการคุ้มครองสิทธิ เสรีภาพ ตามที่รัฐธรรมนูญได้กำหนดหน้าที่ให้องค์กรของรัฐต่างๆ ต้องผูกพัน ใครที่มีหน้าที่เกี่ยวข้องต่อกรณีการออก “ประกาศห้ามซิมดับ” และ “หน้าที่” ดังกล่าวมีอะไรบ้าง..?**

**ปุจฉา : ในการคุ้มครองสิทธิ เสรีภาพ นั้น รัฐธรรมนูญได้กำหนดหน้าที่ให้องค์กรของรัฐต่างๆต้องผูกพัน ใครที่มีหน้าที่เกี่ยวข้องต่อกรณีการออกประกาศห้ามซิมดับและหน้าที่ดังกล่าวมีไว้อย่างไรบ้าง**

วิสัชนา : **1. หน้าที่ขององค์กร กสทช. ที่ต้องผูกพันตามมาตรา 47 โดยตรง อันเป็นกฎหมายเฉพาะเรื่องคลื่นความถี่ที่กำหนดให้ กสทช. ต้องจัดสรรและกำกับดูแลคลื่นความถี่โดย “คำนึงถึงประโยชน์สูงสุด” เป็นสำคัญ**

 ซึ่ง หมายรวมถึงทุกช่วงเวลา ตลอดทั้งกระบวนการ ทั้งระบบ ไม่จำกัดเฉพาะ ณ ช่วงเวลาจุดใดจุดหนึ่งที่ กสทช. ประมูลคลื่นและออกใบอนุญาตต่อผู้ประกอบการเท่านั้น หากแต่ครอบคลุมรวมถึงขั้นตอนการเตรียมการต่างๆ ก่อนนำไปสู่การจัดสรรคลื่นด้วยการประมูลด้วย โดยทุกช่วงเวลานี้ กสทช. ผูกพันตามรัฐธรรมนูญให้ต้องคำนึงถึงประโยชน์สูงสุด ส่วนสาเหตุที่ต้องย้อนกลับไปดูบทบัญญัติตามรัฐธรรมนูญก็เพราะมาตรา 83 และ 84 ของพ.ร.บ.องค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ 2553 มีความไม่ชัดเจน เนื่องจากมาตรา 83 และ 84 เป็นบทเฉพาะกาลเพื่อกำหนดเวลาให้คืนคลื่นความถี่ โดยจะคืนคลื่นเมื่อใดให้เป็นไปตามแผนแม่บท อย่างไรก็ตาม เมื่อคืนคลื่นความถี่มาแล้ว จะดำเนินการอย่างไร ในช่วงก่อนนำมาจัดสรรนั้น แผนแม่บทและมาตรา 83 และ 84 ไม่ได้กำหนดชัดเจนว่าในช่วงรอยต่อหลังสิ้นสุดสัญญา ก่อนนำคลื่นไปจัดสรรใหม่จะต้องดำเนินการอย่างไร ทั้งไม่ได้กำหนดว่าจะคุ้มครองผู้ใช้บริการที่ค้างอยู่ในระบบเดิมในช่วงรอยต่อนี้อย่างไร ซึ่งแนวทางที่ให้เร่งประมูลที่หลายฝ่ายตั้งคำถามหรือเสนอกันเข้ามาก็ไม่ใช่การแก้ปัญหาที่ถูกจุด เพราะแม้จะเร่งก็มีผู้ใช้บริการคงค้างในระบบอยู่ดี การเร่งประมูลคลื่นโดยด่วนแบบรีบๆอาจจะสามารถทำได้แต่จะเกิดผลกระทบและความเสียหายตามมา เนื่องจากการจัดประมูลที่ถูกต้องต้องสอดคล้องตามหลักกฎหมายและตามหลักวิชาการ อีกทั้งไม่ปรากฏทั้งในรัฐธรรมนูญหรือกฎหมายอื่นใดที่กำหนดให้เร่งประมูล “ทันที” หลังหมดอายุสัมปทานหรือ “ก่อน” สัญญาสัมปทานสิ้นสุด มีเพียงมาตรา 45 แห่ง พ.ร.บ.องค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ พ.ศ. 2553 ที่กำหนดให้ กสทช. จัดสรรคลื่นความถี่โดยวิธีการประมูล ส่วนจะจัดประมูลเมื่อใด อย่างไรนั้น มาตรา 45 กำหนดว่า **“ให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์ วิธีการ ระยะเวลาและเงื่อนไขที่ กสทช. กำหนด”** ฉะนั้นการจะจัดประมูลเมื่อใด อย่างไรจึงอยู่ในดุลพินิจของ กสทช. ซึ่ง กสทช. พิจารณาแล้วจนมาสู่คำตอบว่า ปัจจัยที่เกี่ยวข้องทุกมิติต้องพร้อม จึงจะเกิดประโยชน์สูงสุดต่อประชาชนตามมาตรา 47 ของรัฐธรรมนูญ

 **2. หน้าที่ของ กสทช. แต่ละคนในฐานะที่เป็นเจ้าหน้าที่ของรัฐ ตามมาตรา 74 ของรัฐธรรมนูญที่ต้องดำเนินการให้เป็นไปตามกฎหมายเพื่อรักษาประโยชน์ส่วนรวม** ตลอดจนอำนวยความสะดวกและบริการแก่ประชาชนตามหลักธรรมาภิบาล ซึ่งหลักธรรมาภิบาล ได้แก่ ผลประโยชน์ของประชาชน และผลสัมฤทธิ์ต่อภารกิจของรัฐ เป็นต้น ต่อกรณีการออกประกาศห้ามซิมดับเพื่อเยียวยาผู้ใช้บริการที่คงค้างในระบบ ข้าราชการ พนักงาน หรือเจ้าหน้าที่อื่นของรัฐ รวมทั้ง กสทช. แต่ละคนก็เป็นผู้มีหน้าที่ปฏิบัติเพื่อให้เป็นไปตามกฎหมายตามมาตรานี้ รักษาประโยชน์สูงสุดของประชาชนและผลสัมฤทธิ์ต่อภารกิจของรัฐ ซึ่งรัฐธรรมนูญก็ได้กำหนดหน้าที่กรณีการจัดสรรคลื่นความถี่ของ กสทช.ไว้ว่า “ต้องคำนึงถึงประโยชน์สูงสุดของประชาชน” ดังนั้น การที่หลายฝ่ายตั้งคำถามหรือเสนอแนวทางให้เร่งรัดจัดประมูลในขณะที่อุตสาหกรรมยังไม่พร้อม และมีผู้ใช้บริการคงค้างในระบบที่ให้ต้องเยียวยา หากจัดประมูลไปตอนนี้ก็จะเกิดผลกระทบและความเสียหายตามมา ทำให้การให้บริการสาธารณะที่จะต้องให้บริการแก่ประชาชนอย่างต่อเนื่องต้องสะดุดหยุดลง กระทบต่อผลสัมฤทธิ์ต่อภารกิจของรัฐตามมาตรา 47 ที่ กสทช. มีหน้าที่ปฏิบัติให้สำเร็จลุล่วงไม่สามารถเกิดขึ้นได้

 **3. หน้าที่โดยตรงของหน่วยงานภาครัฐที่ต้องคุ้มครองสิทธิเสรีภาพที่ได้รับการคุ้มครองตามรัฐธรรมนูญ ในการตรา การบังคับใช้ และการตีความกฎหมายตามมาตรา 27 ของรัฐธรรมนูญ**

โดยเมื่อพิจารณาในส่วนของ “เสรีภาพ” ของบุคคลที่ได้รับการคุ้มครองตามรัฐธรรมนูญ มีดังนี้ 1. เสรีภาพในการติดต่อสื่อสารถึงกันของบุคคลตามมาตรา 36 ของรัฐธรรมนูญ 2. เสรีภาพของบุคคลย่อมได้รับความคุ้มครองตามมาตรา 4 ของรัฐธรรมนูญ

 นอกจากรัฐธรรมนูญได้วางหลักทั่วไปในการคุ้มครองสิทธิเสรีภาพของประชาชนไว้ตามมาตรา 4 แล้ว รัฐธรรมนูญยังให้ความสำคัญเพิ่มน้ำหนักไว้อีกชั้นหนึ่งโดยการประกันสิทธิและเสรีภาพของชนชาวไทยที่บทบัญญัติแห่งรัฐธรรมนูญรับรองโดยแจ้งชัดหรือโดยปริยาย ย่อมได้รับความคุ้มครองและให้ผูกพันรัฐสภา คณะรัฐมนตรี ศาล องค์กรตามรัฐธรรมนูญและหน่วยงานของรัฐโดยตรงในการตรากฎหมาย การบังคับใช้กฎหมาย และการตีความกฎหมายตามมาตรา 27 ของรัฐธรรมนูญด้วย ดังนั้น การใช้และตีความเกี่ยวกับการออกประกาศฯมาตรการคุ้มครองผู้ใช้บริการหลังสิ้นสุดสัญญาสัมปทาน จึงต้องยึดประโยชน์ผู้ใช้บริการเป็นที่ตั้ง ยึดเสรีภาพในการติดต่อสื่อสารที่ได้รับการคุ้มครองโดยรัฐธรรมนูญ และการคุ้มครองเสรีภาพดังกล่าว หน่วยงานของรัฐทั้งหลาย ไม่ว่าจะเป็นศาลปกครอง คณะรัฐมนตรี กระทรวงเทคโนโลยีและการสื่อสาร รัฐวิสาหกิจ กรรมการป้องกันปราบปรามทุจริตแห่งชาติ กรรมาธิการวุฒิสภา ผู้ตรวจการแผ่นดิน ตลอดจนคณะกรรมการติดตามและประเมินผลการปฏิบัติงานของ กสทช. ทุกฝ่ายย่อมต้องผูกพันในการบังคับใช้และตีความกฎหมายไม่ให้ลิดรอนเสรีภาพในการติดต่อสื่อสารที่ได้รับการคุ้มครองตามรัฐธรรมนูญ ไม่ใช้หรือตีความกฎหมายโดยถือเอาข้อจำกัดของกฎหมายมาเป็นข้อจำกัดในการคุ้มครองเสรีภาพในการสื่อสารและประโยชน์สูงสุดของประชาชน

 **สุดท้ายนี้ เพื่อให้การเปลี่ยนผ่านจากระบบการผูกขาดโดยสัญญาสัมปทานไปสู่ระบบใบอนุญาตภายใต้กลไกตลาดและการแข่งขันอย่างเสรีและเป็นธรรมดำเนินไปอย่างราบรื่น และเพื่อเป็นการเยียวยาผู้ใช้บริการที่คงค้างในระบบราว 17 ล้านคนหลังสิ้นสุดสัญญาสัมปทานโดยให้การจัดทำบริการสาธารณะแก่ประชาชนมีความต่อเนื่องไม่สะดุดหยุดลง กสทช. ขอยืนยันว่า ประกาศมาตรการคุ้มครองผู้ใช้บริการฯฉบับนี้ได้ออกตามฐานอำนาจทางกฎหมายที่รองรับไว้ชัดเจน คำนึงถึงประโยชน์สูงสุดของประชาชนตามมาตรา 47 ของรัฐธรรมนูญเป็นสำคัญ คำนึงถึงหลักความต่อเนื่องของการจัดทำบริการสาธารณะ และความสอดคล้องกับกรอบการใช้อำนาจดุลพินิจตามกฎหมายปกครองโดยครบถ้วนแล้ว โดยหากทุกฝ่ายยึดมั่นในเจตนารมณ์รัฐธรรมนูญที่ต้องการให้การจัดสรรคลื่นความถี่และการกำกับดูแลการประกอบกิจการโทรคมนาคมต้องกระทำโดยคำนึงถึงประโยชน์สูงสุดของประชาชน และมีจุดหมายร่วมกันที่จะกระทำการเพื่อประโยชน์สูงสุดของประชาชนแล้ว ก็จะสามารถก้าวพ้นอุปสรรคในเรื่องข้อจำกัดของกฎหมายและทำให้การเปลี่ยนผ่านจากระบบสัมปทานไปสู่ระบบใบอนุญาตเป็นไปอย่างราบรื่นและประชาชนอย่างแท้จริง**

 **(โปรดติดตามตอนต่อไป)**

**.....................................................................................................................................................**