

# กสทช. ยืมมือ 'บิ๊กป้อม' สั่งกฤษฎีกาตีความอำนาจ ดีแทครวบรวม ทรู-ดีแทค



ดีแทค ยังคงเป็นประเด็นร้อนในชั่วโมงนี้ โดยล่าสุดเมื่อสัปดาห์ที่ผ่านมา ทางบริษัท ทรู คอร์ปอเรชั่น จำกัด (มหาชน) และบริษัท โทเทิล แอ็คเซ็ส คอมมูนิเคชั่น จำกัด (มหาชน) หรือ ดีแทค ได้ส่งหนังสือหนังสือเลขที่ True-Dtac/031/2565 ลงวันที่ 18 ส.ค. 2565 ไปยัง ศ.คณิน นพ.สรณ บุญใบชัยพฤกษ์ ประธานคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ (กสทช.) และ กสทช.รายอื่นๆ เพื่อขอให้เร่งรัดพิจารณาตีลควบรวมทรู-ดีแทคโดยเร็ว

หนังสือดังกล่าวลงนาม โดยสองผู้บริหารบริษัทคือ นายจักรกฤษณ์ อุไรรัตน์ หัวหน้าคณะผู้บริหารด้านธุรกิจสัมพันธ์ บมจ.ทรูคอร์ปอเรชั่น และนายณพนธ์ รัตนสมหาร ผู้อำนวยการอาวุโส สายงานธุรกิจสัมพันธ์ ดีแทค โดยอ้างว่าทั้งสองบริษัทได้แจ้งการควบรวมกิจการตามประกาศ กสทช. ตั้งแต่วันที่ 25 ม.ค.2565 และได้เสนอรายงานการรวมธุรกิจระหว่างกันตั้งแต่วันที่ 10 พ.ค.2565 จนถึงปัจจุบันนั้น



เกินกว่า 90 วันแล้ว แต่กสทช.ยังคงไม่มีการพิจารณาและมีมติรับทราบรายงานการรวมธุรกิจดังกล่าว แม้บริษัทจะมีหนังสือเร่งรัดให้กสทช. พิจารณามาแล้วก่อนหน้านี้ ก็ยังไม่มีความคิดเห็น

นอกจากนี้ ยังระบุอีกว่า ที่ผ่านมายังมีข้อมูลปรากฏว่า อนุกรรมการศึกษาและวิเคราะห์กรณีการรวมธุรกิจที่ กสทช. แต่งตั้งขึ้นบางชุด อย่างอนุกรรมการด้านกฎหมาย มีมติไม่เห็นด้วย และเสนอจะไม่อนุญาตการควบรวม ซึ่งการตีความดังกล่าวถือได้ว่าชัดเจนมารณณ์ของกฎหมายและประกาศกสทช. ไม่เป็นไปในทิศทางเดียวกับที่สำนักงาน กสทช. และ กสทช. ที่ตลอดระยะเวลาที่ผ่านมาในการพิจารณาดีลควบรวมกิจการของผู้รับใบอนุญาต 9 รายก่อนหน้านี้ ก็ยึดแต่ประกาศกสทช. ปี 2561 และมีมติเพียง "รับทราบ" เท่านั้น ไม่เคยมีมติอื่นใดนอกเหนือจากนี้

จึงเห็นว่า หาก กสทช. ปฏิบัติหน้าที่ไปตามความเห็นของอนุกรรมการด้านกฎหมาย และมีมติไม่อนุมัติการ

รวมธุรกิจในครั้งนี้ ผู้แจ้งการรวมธุรกิจ (ทรู-ดีแทค) เห็นว่า ถือเป็นการลงมติที่ไม่ถูกต้องและไม่ชอบด้วยกฎหมาย เพราะตามประกาศ กสทช. ว่าด้วยการควบรวมกิจการ และกฎหมายที่เกี่ยวข้อง กสทช. ไม่มีอำนาจใด ๆ ในการอนุญาตหรือไม่อนุญาต แต่มีอำนาจหน้าที่ตามข้อ 12 ตามประกาศ กสทช.

ปี 2561 ที่จะกำหนดเงื่อนไขหรือมาตรการเฉพาะขึ้นมาเพื่อป้องกันความเสียหายต่อประโยชน์สาธารณะเท่านั้น

อีกทั้งความล่าช้าในการพิจารณาดีลควบรวมธุรกิจในครั้งนี้ ก่อให้เกิดความเสียหายต่อบริษัทและผู้ถือหุ้นแล้วไม่น้อยกว่า 100,000 ล้านบาทแล้ว และยังส่งผลกระทบต่อโอกาสในการพัฒนาเทคโนโลยี 5จี และการพัฒนากิจการโทรคมนาคมในภาพรวมอีกด้วย จึงขอให้ กสทช. ได้ปฏิบัติหน้าที่ในการพิจารณารายงานการรวมธุรกิจของทั้งสองบริษัทให้เป็นไปตามกรอบกฎหมาย และมีมติ "รับทราบ" รายงานการรวมธุรกิจของทั้งสองบริษัทโดยเร่งด่วนต่อไป

ขณะที่ บอร์ด กสทช. ที่มี

ศาสตราจารย์คลินิกนายแพทย์สรนบุญไชยพิทักษ์ เป็นประธานนั้นได้สอบถามประเด็นข้อกฎหมาย ไปยังอนุกรรมการด้านกฎหมายของ กสทช. ที่มีศาสตราจารย์บวรศักดิ์ อุวรรณโณ เป็นประธาน ศาสตราจารย์ ดร. สมคิด เลิศไพฑูรย์ ศาสตราจารย์พิเศษจรัญ ภักดีธนากุล และ ศาสตราจารย์ ดร.

สุรพล นิติไกรพจน์ เป็นกรรมการ โดยการประชุมล่าสุดเมื่อวันที่ 23 สิงหาคมที่ผ่านมา และเสียงส่วนใหญ่เห็นว่า กสทช. ควรส่งหนังสือไปที่นายกรัฐมนตรี เพื่อขอให้ดุลพินิจพิจารณาว่าให้กฤษฎีกาตีความวินิจฉัยในข้อกฎหมายว่ากรณีการควบรวมกันทำให้เกิดความชัดเจนในเรื่องดังกล่าว

ทำให้ดีลควบรวม "ทรู-ดีแทค" กำลังจะกลายเป็นภารกิจร้อนอันดับต้นๆ ของ พล.อ.ประวิตร วงศ์สุวรรณ รักษาการนายกรัฐมนตรี ในการตัดสินใจใช้อำนาจ สั่งการให้กฤษฎีกาตีความวินิจฉัยว่า กสทช. มีอำนาจอนุญาต-ไม่อนุญาต ควบรวม "ทรู-ดีแทค" เพื่อให้ กสทช. มีหลังพิงในข้อกฎหมาย ●



ไม่พูดมาก..  
เจ็บคอ  
กสทช. ยืมมือ  
นายกฯ? > 06

## ไม่พูดมาก..เจ็บคอ กสทช. ยืมมือ นายกฯ?



ระหว่างที่หลายคนรอรัฐบาล มีเรื่องหนึ่งที่รอไม่ต่อได้ นั่นคือการตัดสินใจรวบรวมกิจการ กสทช. ต้องตัดสินใจ!

เรื่องนี้เป็นเรื่องใหญ่และกระทบในวงกว้างเลยทีเดียว ช่วงเดือน มิ.ย. 2565 กสทช. ได้ทำหนังสือไปยังคณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่อง ขอความเห็นในประเด็นข้อกฎหมายกรณีการรวมธุรกิจระหว่างบริษัท โทร คอมพิวเตอร์ และบริษัท โทเทิล แอ็คเซ็ส คอมมูนิเคชั่น ในประเด็น...

การรวมกิจการด้านโครงสร้างพื้นฐานก่อให้เกิดการผูกขาด การแข่งขัน หรือไม่...

...กสทช. สามารถแก้ไขยกเลิกประกาศมาตรการกำกับดูแล การรวมธุรกิจโทรคมนาคมได้หรือไม่

หากว่าการรวมธุรกิจจะทำให้เกิดการผูกขาด ลด หรือจำกัดการแข่งขันแล้ว กสทช. จะมีอำนาจนำประกาศ กสทช. เรื่อง มาตรการกำกับดูแลการรวมธุรกิจในการโทรคมนาคม พ.ศ. 2561 มาใช้กำกับดูแลการรวมธุรกิจในครั้งนี้ได้เพียงใด...

วันที่ 27 ก.ค. 2565 นายปกรณ์ นิล

ประพันธ์ เลขานุการคณะกรรมการกฤษฎีกา มีหนังสือแจ้งไปยังเลขาธิการ กสทช. ว่า...

1. คณะกรรมการกฤษฎีกา ไม่อาจรับข้อหาหรือของสำนักงาน กสทช. เรื่อง ขอความเห็นในประเด็นข้อกฎหมายกรณีการรวมธุรกิจระหว่างบริษัท โทร คอมพิวเตอร์ และบริษัท โทเทิล แอ็คเซ็ส คอมมูนิเคชั่น ไว้พิจารณาได้

2. คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ 1) ที่มีนายมีชัย ฤชุพันธ์ เป็นประธาน ได้พิจารณาข้อหาหรือดังกล่าวแล้ว เห็นว่า ประเด็นที่สำนักงาน กสทช. หาหรือมานี้ “เป็นกรณีที่อยู่ในหน้าที่และอำนาจของ กสทช. โดยเฉพาะตามที่บัญญัติไว้ใน พ.ร.บ. องค์การจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. 2553”

3. ปราบกฏข้อเท็จจริงว่า “ประกาศ กสทช. เรื่อง มาตรการกำกับดูแลการรวมธุรกิจในกิจการโทรคมนาคม ลงวันที่ 4 ธ.ค. 2560 ที่เป็นเรื่องมีชื่อของ กสทช. ในการพิจารณาดำเนินการเกี่ยวกับการรวมธุรกิจ ที่เป็นประเด็นหาหรือนี้ มีการฟ้องเพิกถอนเป็นคดีอยู่ในศาลปกครอง”

ซึ่งตามข้อ 9 (1) แห่งระเบียบคณะกรรมการกฤษฎีกา ว่าด้วยกรับปรึกษาให้ความเห็นทางกฎหมายของกรรมการกฤษฎีกา พ.ศ. 2522 กำหนดว่า “กรรมการกฤษฎีกาจะไม่พิจารณาให้ความเห็นทางกฎหมายในเรื่องที่มีการฟ้องร้องเป็นคดีอยู่ในศาล...”

...“เว้นแต่ จะเป็นเรื่องที่คณะรัฐมนตรี หรือนายกรัฐมนตรี ได้มีมติหรือคำสั่งเป็นการภายในให้พิจารณา”

ทุกคนคิดว่าจบไป... กสทช. ที่กินเงินเดือนหลายแสนบาทจะต้องทำหน้าที่ในการตัดสินใจเอง แต่ไม่จบครับ

วันที่ 10 สิงหาคม 2565 ในการประชุม

คณะกรรมการ กสทช. ปรากฏว่า กรรมการ กสทช. รายหนึ่ง เสนอเรื่องต่อที่ประชุม กสทช. ว่า แม้ว่า กฤษฎีกาจะแจ้งว่าไม่รับวินิจฉัย แต่มีข้ออ้างว่า “นายกรัฐมนตรีขอให้วินิจฉัยในข้อกฎหมายที่กเถียงกันได้” จึงเห็นว่าควรให้สำนักงาน กสทช. ทำหนังสือไปถึง พล.อ. ประยุทธ์ จันทร์โอชา นายกรัฐมนตรี และรพ.ว. กลาโหม ที่กำกับดูแลสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา เพื่อขอให้นายกฯพิจารณาสั่งการให้กฤษฎีกาตีความอำนาจทางกฎหมายของ กสทช. กรณีการควบคุมธุรกิจระหว่างทรู คอร์ปอเรชั่น และดีแทค เป็นครั้งที่ 2 เพื่อจะได้มีหลักประกันในการตัดสินใจ

เถียงกันร่วมครึ่งชั่วโมง สุดท้าย กสทช. ต้องลงมติกัน และมติดอกมา 3 ต่อ 2 เสียง ไม่เห็นด้วยกับข้อเสนอนี้ให้ทำหนังสือถึงนายกฯ!!!

ทว่า ข้อเสนอดังกล่าวยังไม่ตกไป “ศ.คณิก นพ.สรณ บุญใบชัยพฤกษ์” ประธาน กสทช. เห็นประเด็นใหญ่ในทางกฎหมายทันที...

“หมอยโ” จึงส่งเรื่องไปยังคณะอนุกรรมการที่ปรึกษากฎหมายของ กสทช. ที่ “นพ.สรณ” มี

คำสั่งแต่งตั้งขึ้นเมื่อวันที่ 8 กรกฎาคม 2565 ซึ่งมี ศ.ดร.บวรศักดิ์ อุวรรณโณ เป็นประธาน อนุกรรมการ นายเข้มชัย ยุติวงศ์ นายจรัญ กิติธนากุล นายสมคิด เลิศไพฑูรย์ นายสุรพล นิตติกรพันธ์ ฯลฯ เป็นกรรมการ เพื่อขอหารือว่า สมควรที่ กสทช. จะส่งหนังสือไปถึงนายกฯ เพื่อขอให้ พิจารณาลังการให้กฤษฎีกาตีความอำนาจของ กสทช. กรณีการควบคุมธุรกิจระหว่าง TRUE และ DTAC เป็นครั้งที่ 2 หรือไม่!!!

เป็นการหารือทางกฎหมายที่ใครเป็นประธานก็ฟังท่า!!!

วันที่ 23 สอพาคม 2565 คณะอนุกรรมการที่ปรึกษากฎหมายของ กสทช. ที่มี “บวรศักดิ์ อุวรรณโณ” เป็นประธาน เรียกประชุมหารือว่า กสทช. สมควรที่จะส่งหนังสือไปถึงนายกฯ เพื่อขอให้พิจารณาลังการไปยังคณะกรรมการกฤษฎีกาให้วินิจฉัยอำนาจทางกฎหมายของ กสทช. ในการดำเนินการ กรณีการรวมธุรกิจระหว่าง TRUE และ DTAC ว่าทำได้หรือไม่อย่างไร แทนที่จะพิจารณาว่า ทั้ง 7 ข้อนั้น กสทช. ทำได้หรือไม่ในฐานะที่ปรึกษากฎหมายของกสทช.

ปรากฏว่า อนุกรรมการฯเสียงส่วนใหญ่ มีความเห็นว่า กสทช. สามารถส่งหนังสือไปถึงนายกฯ เพื่อให้ใช้ดุลพินิจสั่งการให้กฤษฎีกา ตีความ

เกี่ยวกับอำนาจ กสทช. กรณีการรวมธุรกิจระหว่าง TRUE และ DTAC ได้ เพื่อให้เกิดความชัดเจน แอน..แอน แอน...บางคนระบุชัดว่า “การตีความของกฤษฎีกาจะทำให้ กสทช. มีหลังพิงในแง่กฎหมาย”!!!

อย่างไรก็ตาม ศ.ดร.สุพล นิตติกรพจน์ อนุกรรมการฯ ให้ความเห็นต่อที่ประชุมว่า แม้กฤษฎีกาจะตีความว่า กสทช. มีอำนาจในการพิจารณากรณีการรวมธุรกิจระหว่าง TRUE และ DTAC หรือไม่ อย่างไร ก็แล้วแต่...

คำวินิจฉัยของกฤษฎีกา จะไม่มีผลผูกพันต่อ กสทช. แต่อย่างไร “เพราะ กสทช. ไม่ได้มีฐานะเป็นหน่วยงานของรัฐ แต่เป็นองค์กรอิสระ”

ประเด็นคือทำไมต้องให้ กฤษฎีกาวินิจฉัย หรือว่าต้องการลบล้างใจหรือว่าต้องการหลังพิง?

ประเด็นต่อมาคือตอนนี้ นายกฯ ประยุทธ์ พักการทำหน้าที่ ถ้าหนังสือไปถึง พล.อ.ประวิตร วงษ์สุวรรณ รักษาการนายกรัฐมนตรี ท่านจะตัดสินใจอย่างไร?

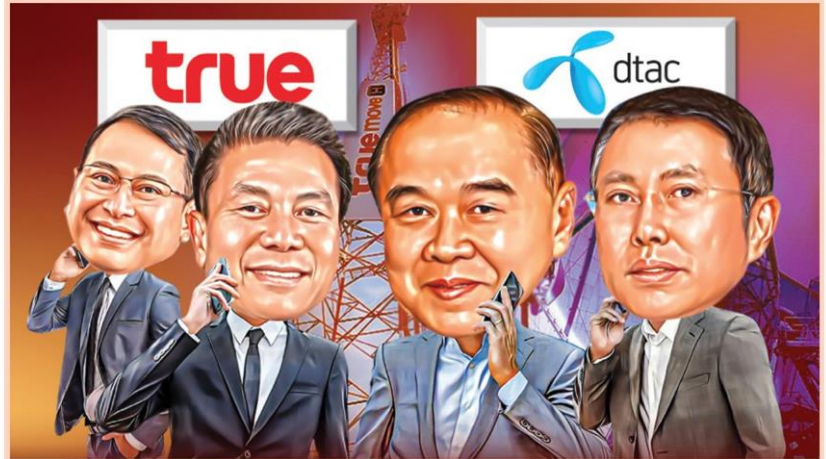
**ประเด็นสุดท้าย** องค์กรอิสระในการบริหารการจัดสรรคลื่นความถี่ มีหน้าที่อะไร ทำไม่ถึงไม่เข้าใจในบริบทที่ตนเองทำงาน?

เพราะหากใครไปดู 7 ข้อ ที่กสทช. ตั้งคำถามไปยังกฤษฎีกาจะยิ่งมาก...เขาถามดังนี้

1. ประกาศ กสทช. เรื่อง มาตรการกำกับดูแลการรวมธุรกิจในกิจการโทรคมนาคม ข้อ 9 กำหนดว่า “การรายงานตามข้อ 5 ข้อ 6 ข้อ 7 หรือข้อ 8 ให้ถือเป็นการขออนุญาตจาก กสทช. ตามข้อ 8 ของประกาศ กสทช. เรื่อง มาตรการเพื่อป้องกันมิให้มีการกระทำอันเป็นการผูกขาดหรือก่อให้เกิดความไม่เป็นธรรมในการแข่งขันในกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. 2549” มีความหมายอย่างไร

2. หากปรากฏว่าการรวมธุรกิจจะทำให้เกิดการผูกขาด ลด หรือจำกัดการแข่งขันในกิจการโทรคมนาคมแล้ว กสทช. จะมีอำนาจในการนำประกาศ กสทช. เรื่อง มาตรการกำกับดูแลการรวมธุรกิจในกิจการโทรคมนาคม พ.ศ.2561 มาใช้เพื่อประกอบการกำกับดูแลการรวมธุรกิจในครั้งนี้ได้เพียงใด

3. กสทช. สามารถนำประกาศ กสทช. เรื่อง มาตรการเพื่อป้องกันมิให้มีการกระทำอันเป็นการผูกขาดหรือก่อให้เกิดความไม่เป็นธรรมในการแข่งขันในกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. 2549 มาใช้บังคับกับการรวมธุรกิจได้หรือไม่ มีอำนาจพิจารณาในการสั่ง “อนุญาต” หรือ “ไม่อนุญาต” การรวมธุรกิจ และหรือมีคำสั่งอย่างอื่นได้หรือไม่เพียงใด



4. ประกาศ กสทช. เรื่อง มาตรการกำกับดูแลการรวมธุรกิจในกิจการโทรคมนาคม ข้อ 9 กำหนดว่า “การรายงานตามข้อ 5 ข้อ 6 ข้อ 7 หรือข้อ 8 ให้ถือเป็นการขออนุญาตจาก กสทช. ตามข้อ 8 ของประกาศ กสทช. เรื่อง มาตรการเพื่อป้องกันมิให้มีการกระทำอันเป็นการผูกขาดหรือก่อให้เกิดความไม่เป็นธรรมในการแข่งขันในกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. 2549”

กับ ข้อ 12 ของประกาศฉบับเดียวกัน กำหนดให้เลขาธิการ กสทช. รายงานต่อ กสทช. ภายใน 60 วัน นับแต่วันที่ได้รับความเห็นประกอบการรายงานการรวมธุรกิจจากที่ปรึกษาอิสระ หากรายงานการรวมธุรกิจส่งผลให้การครอบครองโครงสร้างพื้นฐานที่จำเป็นเพิ่มขึ้นอย่างมีนัยสำคัญ ให้ถือว่าการรวมธุรกิจส่งผลกระทบต่อการแข่งขันในตลาดที่เกี่ยวข้อง ทั้งนี้ กสทช. อาจพิจารณากำหนดเงื่อนไขหรือนำมาตรการเฉพาะสำหรับผู้มีอำนาจเหนือตลาดอย่างมีนัยสำคัญ

...จะถือว่าเป็นการมอบอำนาจพิจารณาอนุญาตให้ถือครองธุรกิจของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นที่เป็นอำนาจเฉพาะตัวของ กสทช. ตาม 27(11) ของ พ.ร.บ. องค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ.2553 และที่แก้ไขเพิ่มเติม และมาตรา 21 แห่งพระราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคม พ.ศ.2544 ประกอบข้อ 8 ของประกาศ กสทช. เรื่อง มาตรการเพื่อป้องกันมิให้มีการกระทำอันเป็นการผูกขาดหรือก่อให้เกิดความไม่เป็นธรรมในการแข่งขันในกิจการโทรคมนาคม พ.ศ.2549 ให้เลขาธิการ กสทช. หรือ ไม่และจะมีผลประการใด

และจะเป็นการกระทบต่อหลักการป้องกันมิให้มีการกระทำอันเป็นการผูกขาดหรือก่อให้เกิดความไม่เป็นธรรมในการแข่งขันในกิจการโทรคมนาคมตามกฎหมายและประกาศที่เกี่ยวข้อง หรือไม่อย่างไร?

5. หากกรณีการกำหนดประกาศตามข้อ 9 และข้อ 12 มิใช่การมอบอำนาจให้เลขาธิการ กสทช. กรณีเช่นนี้ ระยะเวลาการใช้อำนาจพิจารณาอนุญาตให้ถือครองธุรกิจของผู้รับใบอนุญาตรายอื่นตามข้อ 8 ของประกาศ กสทช. เรื่อง มาตรการเพื่อป้องกันมิให้มีการกระทำอันเป็นการผูกขาดหรือก่อให้เกิดความไม่เป็นธรรมในการแข่งขันในกิจการโทรคมนาคม พ.ศ.2549 และกำหนดเงื่อนไขหรือนำมาตรการเฉพาะสำหรับผู้มีอำนาจเหนือตลาดอย่างมีนัยสำคัญ จะต้องอยู่ภายใต้ระยะเวลา 60 วันตามข้อ 12 ของประกาศ กสทช. เรื่อง การกำกับดูแลการรวมธุรกิจในกิจการโทรคมนาคม หรือไม่ประการใด?

6. ปัจจุบันมีการยื่นฟ้องคดีต่อศาลปกครองกลางเพื่อขอให้ศาลเพิกถอนประกาศ กสทช. เรื่อง มาตรการกำกับดูแลการรวมธุรกิจในกิจการโทรคมนาคม และขอศาลให้มีคำสั่งทุเลาการบังคับบังคับหากศาลปกครองกลางมีคำสั่งทุเลาการบังคับแล้ว กสทช. จะสามารถพิจารณาการรวมธุรกิจในครั้งนี้ได้หรือไม่ โดยอาศัยอำนาจตามบทบัญญัติของกฎหมายใด?

**มีกฎหมาย สำนักงานมี ที่ปรึกษาชื่อดังมี แต่การควบคุมค่ายมือถือเป็นงานหินของ กสทช. มากจริงๆ จึงต้องหาทางยืมมือคนอื่นมาช่วยรับผิดชอบ!**