



## บันทึกข้อความ

หน่วยงาน ส่วนงาน กสทช. ศ. พึ่งรอง รามสูต (โทร. ๑๒๕๑)

ที่ สทช ๑๐๐๓/ ๑๗๔

วันที่ ๓๐ พฤษภาคม ๒๕๖๖

เรื่อง บันทึกสงวนความเห็นในรายงานการประชุม กสทช. ครั้งที่ ๑๑/๒๕๖๖ (ฉบับเต็ม)

เรียน เลขาธิการ กสทช.

ที่ สทช1003/174/2566  
จาก(ยชท.) 31 พ.ศ. 2566 08:57  
รับโดย (ปบ.) เลขรับ 1221  
1 มี.ย. 2566 13:43:51 1221

ที่ สทช1003/174/2566  
จาก(ปบ.) 1 มี.ย. 2566 14:36  
รับโดย (ปบ.ทช.) เลขรับ 975  
1 มี.ย. 2566 14:41:09

๑)

ตามที่ได้มีการประชุม กสทช. ครั้งที่ ๑๑/๒๕๖๖ เมื่อวันอังคารที่ ๑๖ พฤษภาคม ๒๕๖๖ ดิฉันได้สงวนความเห็นในการพิจารณาระเบียบวาระที่ ๔.๑ การขอหักลดหย่อนจากรายได้ที่ต้องจัดสรรเพื่อนำไปใช้ในการจัดการให้มีบริการโทรคมนาคมพื้นฐานโดยทั่วถึงและบริการเพื่อสังคม ในกรณีการนำส่งข้อมูลการใช้โทรศัพท์เคลื่อนที่เพื่อรักษาความสงบเรียบร้อยของประชาชน ความมั่นคงของประเทศ เสถียรภาพทางเศรษฐกิจหรือเพื่อป้องกันประโยชน์สาธารณะ ในเขตท้องที่จังหวัดชายแดนภาคใต้ จึงขอเปิดเผยความเห็นส่วนเพิ่มเติมของดิฉันเพื่อบรรจุในส่วนท้ายมติที่ประชุมของระเบียบวาระ ดังต่อไปนี้

๑. แม้มคำสั่ง คสช. ที่ ๘/๒๕๖๒ เรื่อง มาตรการแก้ไขปัญหาความต่อเนื่องของกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ รวมทั้งขยายบริการโทรคมนาคมเพื่อประโยชน์ด้านความมั่นคงและประโยชน์สาธารณะของประเทศ จะเพิ่มอำนาจหน้าที่ของ กสทช. ในมาตรา ๑๗ (๕) แห่งพระราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๔ โดยกำหนดให้ “ผู้รับใบอนุญาตจัดให้มีการดำเนินการที่เกี่ยวข้องกับกิจการโทรคมนาคมเพื่อประโยชน์ด้านความมั่นคงและประโยชน์สาธารณะของประเทศ” แต่ไม่ได้หมายความว่า การดำเนินการดังกล่าวจะสามารถนำค่าใช้จ่ายมาหักลดหย่อนจากรายได้ที่ต้องจัดสรรได้โดยอัตโนมัติ เนื่องจากเป็นคนละเรื่องกัน แต่จะต้องพิจารณาว่าค่าใช้จ่ายดังกล่าวเป็นภารกิจด้านโทรคมนาคมเพื่อประโยชน์สาธารณะตามนิยามของประกาศ กสทช. ที่เกี่ยวข้องหรือไม่

ทั้งนี้ ตามประกาศ กสทช. เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการจัดเก็บรายได้เพื่อนำไปใช้ในการจัดให้มีบริการโทรคมนาคมพื้นฐานโดยทั่วถึงและบริการเพื่อสังคม ข้อ ๗ กำหนด “ให้ กสทช. พิจารณากำหนดให้ผู้รับใบอนุญาตสามารถนำค่าใช้จ่ายที่เกิดขึ้นจากภารกิจด้านโทรคมนาคมเพื่อประโยชน์สาธารณะ มาหักลดหย่อนจากรายได้ที่ต้องจัดสรรตามข้อ ๔ ตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่กำหนด” ดังนั้น ค่าใช้จ่ายที่จะหักลดหย่อนได้จะต้องเป็นค่าใช้จ่ายที่เกิดขึ้นจากภารกิจด้านโทรคมนาคมเพื่อประโยชน์สาธารณะตามกฎหมายว่าด้วยการประกอบกิจการโทรคมนาคมเท่านั้น

โดยต่อมา กสทช. ได้ออกประกาศ เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการนำค่าใช้จ่ายที่เกิดจากภารกิจด้านโทรคมนาคมเพื่อประโยชน์สาธารณะมาหักลดหย่อนจากรายได้ที่ต้องจัดสรรเพื่อนำไปใช้ในการจัดให้มีบริการโทรคมนาคมพื้นฐานโดยทั่วถึงและบริการเพื่อสังคม พ.ศ. ๒๕๖๑ กำหนดนิยามของ “ภารกิจด้านโทรคมนาคมเพื่อประโยชน์สาธารณะ” หมายความว่า การดำเนินการเพื่อจัดให้มีบริการโทรคมนาคมพื้นฐานโดยทั่วถึงและบริการเพื่อสังคม ตามกฎหมายว่าด้วยการประกอบกิจการโทรคมนาคม

ดังนั้น ค่าใช้จ่ายที่จะนำมาหักลดหย่อนจากรายได้ที่จะต้องจัดสรรจึงต้องครบองค์ประกอบของคำนิยาม “ภารกิจด้านโทรคมนาคมเพื่อประโยชน์สาธารณะ” อันได้แก่ “การดำเนินการเพื่อจัดให้มีบริการโทรคมนาคมพื้นฐานโดยทั่วถึง” และ “บริการเพื่อสังคม ตามกฎหมายว่าด้วยการประกอบกิจการโทรคมนาคม”

ดิฉันมีความเห็นว่า การนำส่งข้อมูลการใช้โทรศัพท์เคลื่อนที่ในกรณีนี้ ไม่ใช่บริการโทรคมนาคม เนื่องจากเป็นเพียงการนำส่งข้อมูล ไม่ใช่การรับ - ส่งซึ่งสามารถทำให้เข้าใจความหมายได้ ดังนั้น เมื่อไม่เข้านิยาม “โทรคมนาคม” แล้ว จึงย่อมไม่ใช่ “ภารกิจด้านโทรคมนาคมเพื่อประโยชน์สาธารณะ” ตามคำนิยามของประกาศ กสทช. ฉบับดังกล่าว ดังนั้น แม้จะมีการแก้ไขประกาศ กสทช. ให้ครอบคลุมมาตรา ๑๗(๕) แห่งพระราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๔ แต่เมื่อการนำส่งข้อมูลการใช้โทรศัพท์เคลื่อนที่ในกรณีนี้ ไม่ใช่

บริการโทรคมนาคม จึงไม่สามารถนำค่าใช้จ่ายดังกล่าวมาหักลดหย่อนจากรายได้ที่ต้องจัดสรรเพื่อนำไปใช้ในการจัดให้มีการบริการโทรคมนาคมพื้นฐานโดยทั่วถึงและบริการเพื่อสังคมได้

๒. การนำส่งข้อมูลตามคำสั่งกองอำนาจการรักษาความมั่นคงภายในภาค ๔ ที่ ๙๕๐/๒๕๖๓ เรื่อง การนำส่งข้อมูลการใช้โทรศัพท์เคลื่อนที่ในพื้นที่จังหวัดชายแดนภาคใต้ พบว่า เป็นการนำส่งข้อมูลการใช้โทรศัพท์เคลื่อนที่ทุกเลขหมายที่มีการใช้งานในพื้นที่จังหวัดชายแดนภาคใต้ รวมถึงทุกคนที่ติดต่อกับคนที่อยู่ในพื้นที่ โดยไม่ได้จำกัดเฉพาะเลขหมายโทรคมนาคมที่มีเหตุอันควรสงสัยว่าจะถูกนำมาใช้งานหรือมีความเกี่ยวข้องกับการก่อให้เกิดเหตุการณ์ร้ายแรง และมีการกำหนดรายละเอียดการนำส่งข้อมูลที่นอกเหนือไปกว่าประกาศ กสทช. เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการนำส่งข้อมูลการใช้โทรศัพท์เคลื่อนที่ในเขตท้องที่จังหวัดชายแดนภาคใต้ที่อยู่ภายใต้บังคับของประกาศสถานการณ์ฉุกเฉิน ตามพระราชกำหนดการบริหารราชการในสถานการณ์ฉุกเฉิน พ.ศ. ๒๕๔๘ ข้อ ๔ วรรคท้าย ที่กำหนดให้ “การแจ้งให้ผู้รับใบอนุญาตนำส่งข้อมูลการใช้โทรศัพท์เคลื่อนที่ กรรมการหรือพนักงานเจ้าหน้าที่จะดำเนินการเท่าที่จำเป็น โดยมุ่งหมายเฉพาะเลขหมายโทรคมนาคมที่มีเหตุอันควรสงสัยว่าจะถูกนำมาใช้งานหรือมีความเกี่ยวข้องกับการก่อให้เกิดเหตุการณ์ร้ายแรง” เท่านั้น

อีกทั้งตามประกาศ กสทช. เรื่อง แต่งตั้งพนักงานเจ้าหน้าที่ตามพระราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๔ ข้อ ๒ ยังกำหนดให้ผู้ที่ได้รับการแต่งตั้งเป็นพนักงานเจ้าหน้าที่ในการแจ้งให้ผู้รับใบอนุญาตนำส่งข้อมูลการใช้โทรศัพท์เคลื่อนที่ตามตารางแนบท้ายประกาศ กทช. เรื่อง การเก็บรวบรวมและนำส่งข้อมูลการใช้โทรศัพท์เคลื่อนที่ในเขตท้องที่จังหวัดชายแดนภาคใต้ที่อยู่ภายใต้บังคับของประกาศสถานการณ์ฉุกเฉิน ตามพระราชกำหนดการบริหารราชการในสถานการณ์ฉุกเฉิน พ.ศ. ๒๕๔๘ เท่านั้น ซึ่งหมายถึง กสทช. กำหนดให้ผู้รับใบอนุญาตส่งข้อมูลบางเลขหมาย ไม่ใช่การนำส่งเลขหมายทั้งหมด

ดิฉันจึงมีความเห็นว่า การจัดส่งข้อมูลที่อยู่นอกเหนือประกาศ กทช. และประกาศ กสทช. ไม่ได้อยู่ในอำนาจหน้าที่ของ กสทช. และไม่ปรากฏว่า กสทช. ได้เคยมีมติให้นำส่งข้อมูลดังกล่าว ดังนั้น จึงไม่ใช่การนำส่งตามคำสั่งของ กสทช. หรือสำนักงาน กสทช. แต่เป็นการใช้อำนาจของ กอ.รมน. โดยแท้ ส่วนสำนักงาน กสทช. เป็นเพียงหน่วยงานที่ประสานระหว่างผู้ให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่และ กอ.รมน. เท่านั้น ดังนั้น หากผู้รับใบอนุญาตให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่จำนวน ๔ ราย มีค่าใช้จ่ายที่เกิดขึ้นจากการนำส่งข้อมูลการใช้โทรศัพท์เคลื่อนที่เพื่อรักษาความสงบเรียบร้อยของประชาชน ความมั่นคงของประเทศ เสถียรภาพทางเศรษฐกิจหรือเพื่อป้องกันประโยชน์สาธารณะในเขตท้องที่จังหวัดชายแดนภาคใต้ จึงควรขอรับการสนับสนุนจาก กอ.รมน.

๓. นอกจากนี้ ดิฉันมีความเห็นเพิ่มเติมว่า การนำส่งข้อมูลดังกล่าวอาจเป็นการละเมิดสิทธิพลเมืองเนื่องจากการนำส่งข้อมูลที่เกิดสมควรแก่เหตุและไม่ได้สัดส่วนระหว่างประโยชน์สาธารณะด้านความมั่นคงกับการละเมิดสิทธิเสรีภาพของประชาชน และยังเป็นการเพิ่มภาระค่าใช้จ่ายให้ผู้ให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ ส่วนข้อยกเว้นที่ไม่ต้องขอความยินยอมจากผู้ให้บริการตามพระราชบัญญัติคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคล พ.ศ. ๒๕๖๒ นั้น เป็นการยกเว้นให้หน่วยงานรัฐที่มีหน้าที่ในการรักษาความมั่นคงของรัฐเท่านั้น โดยไม่ได้ยกเว้นให้กับบริษัทเอกชน ดังนั้น ผู้ให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่จึงต้องได้รับความยินยอมจากผู้ให้บริการก่อนส่งข้อมูลการใช้บริการให้กับ กอ.รมน.

๔. การขอหักลดหย่อนในกรณีนี้มีลักษณะเป็นงานประจำโดยเป็นค่าใช้จ่ายในการดำเนินการและบำรุงรักษาต่อเนื่องและไม่ได้กำหนดกรอบระยะเวลาสิ้นสุดที่แน่นอนไว้ ดังนั้น หากอนุญาตให้หักลดหย่อนได้ก็จะกลายเป็นบรรทัดฐานในการขอหักลดหย่อนในปีต่อๆ ไป และจะส่งผลให้เป็นภาระผูกพันต่อการหักลดหย่อนค่า USO ต่อเนื่องไปเป็นประจำทุกปีไม่มีกำหนดระยะเวลาสิ้นสุด ซึ่ง กสทช. ยังไม่เคยมีมติมอบหมายภารกิจในลักษณะนี้มาก่อน นอกจากนี้ ค่าใช้จ่ายบางส่วนที่ขอหักลดหย่อนยังเป็นค่าใช้จ่ายด้านบุคลากร ซึ่งโดยปกติแล้วบุคลากรของผู้รับใบอนุญาตจะมีหลายหน้าที่ซึ่งเกี่ยวข้องและไม่เกี่ยวข้องกับการกิจนี้ ดังนั้น จึงมีประเด็นว่า จะมีวิธีการกำหนดสัดส่วนและตรวจสอบค่าใช้จ่ายดังกล่าวอย่างไร

จึงเรียนมาเพื่อโปรดนำข้อสงวนความเห็นและข้อสังเกตจากมติที่ประชุมของดิฉันเปิดเผยไว้ในรายงานการประชุม กสทช. ครั้งที่ ๑๑/๒๕๖๖ ทั้งนี้เพื่อเป็นไปตามนัยมาตรา ๒๔ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ พ.ศ.๒๕๕๓ และที่แก้ไขเพิ่มเติมด้วย จักขอบคุณยิ่ง

ศิริพงษ์ ภาษา

(ศาสตราจารย์พิรงรอง งามสุด)

กสทช.

๒) เรียน.....อปบ.  
เพื่อโปรดดำเนินการต่อไป

ISL

(นายเสนห์ สายวงศ์)

ผู้เชี่ยวชาญพิเศษ รักษาการแทน

เลขาธิการ กสทช.

๗๑ พ.ค. ๒๕๖๖