



(พล.อ.ท.ชนพันธ์ุ ห้วยเจริญ)
บันทึกเลขที่
สทช1002/150/2569

บันทึกข้อความ

หน่วยงาน ส่วนงานเลขานุการ กสทช. พลอากาศโท ชนพันธ์ุ ห้วยเจริญ โทร ๑๐๕๒

ที่ สทช ๑๐๐๒/ ๑๕๐

วันที่ ๔ สิงหาคม ๒๕๖๙

เรื่อง ขอยืนยันความเห็นในการเข้าร่วมประชุม กสทช. ครั้งที่ ๒๓/๒๕๖๙ (ต่อเนื่อง)

เรียน เลขาธิการ กสทช.

สำเนาเรียน กรรมการ กสทช.

ตามที่สำนักงาน กสทช. ได้มีหนังสือที่ สทช ๒๐๐๑/๒๓๔๓ ลงวันที่ ๓ สิงหาคม ๒๕๖๙ เรื่อง ขอยืนยันการประชุม กสทช. ครั้งที่ ๒๓/๒๕๖๙ (ต่อเนื่อง) โดยแจ้งขอยืนยันจัดการประชุมฯ ขึ้นตามปกติและขอด้วยกฎหมายทุกประการ โดยประธาน กสทช. ยังคงปฏิบัติหน้าที่ประธานฯ ทั้งนี้ คำวินิจฉัยของคณะกรรมการสรรหา กสทช. ที่มีมติว่าประธาน กสทช. สละสิทธิในการเข้ารับตำแหน่ง กรรมการ กสทช. ตามมาตรา ๑๘ ประกอบมาตรา ๘ (๒) แห่ง พ.ร.บ.องค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ นั้น สำนักงานฯ ขอแจ้งว่า มาตรา ๑๘ มีใช้เหตุแห่งการพ้นจากตำแหน่งตามมาตรา ๒๐ และหากเป็นกรณีของการพ้นจากตำแหน่งตามมาตรา ๒๐ (๔) หรือ (๕) ต้องนำความกราบบังคมทูลฯ เพื่อให้มีพระบรมราชโองการให้พ้นจากตำแหน่ง ตามมาตรา ๒๐ วรรคสองเสียก่อน ดังนั้น หากการประชุม กสทช. มีกรรมการมาไม่ถึงกึ่งหนึ่งจะไม่สามารถมีมติอันถือเป็นการปฏิบัติหน้าที่ของ กสทช. ได้ และจะเกิดความเสียหายต่อรัฐและอาจส่งผลกระทบต่อประโยชน์สาธารณะตามมา นั้น

ผมขอเรียนยืนยันอีกครั้ง ตามที่ได้เคยมีหนังสือที่ สทช ๑๐๐๒/๑๔๔ ลงวันที่ ๒๔ กรกฎาคม ๒๕๖๙ หนังสือที่ สทช ๑๐๐๒/๑๔๖ ลงวันที่ ๓๑ กรกฎาคม ๒๕๖๙ และหนังสือที่ สทช ๑๐๐๒/๑๔๘ ลงวันที่ ๓ สิงหาคม ๒๕๖๙ ต่อกรณีดังกล่าวไปแล้วนั้นว่า มีความพร้อมในการปฏิบัติหน้าที่ร่วมกับกรรมการ กสทช. ที่เหลืออยู่ ๖ ท่าน ตามที่กฎหมายกำหนด แต่ไม่สามารถเข้าร่วมประชุม กสทช. กับบุคคลซึ่งกฎหมายถือว่าไม่มีสถานะทำหน้าที่ได้ ทั้งนี้ เนื่องจาก ได้รับคำวินิจฉัยจากคณะกรรมการสรรหากรรมการ กสทช. แล้ว ที่มีมติเป็นเอกฉันท์ว่า “ศาสตราจารย์คลินิก สรณ บุญไชยพยกุลฯ เป็นผู้สละสิทธิในการเข้ารับตำแหน่งกรรมการ กสทช. ตามมาตรา ๑๘ ประกอบมาตรา ๘ (๒) แห่ง พ.ร.บ.องค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ” เมื่อวันที่ ๒๓ กรกฎาคม ๒๕๖๙

โดยมีความเห็นประกอบการพิจารณาในประเด็นดังกล่าว ดังนี้

๑. คำวินิจฉัยของคณะกรรมการสรรหากรรมการ กสทช. เป็นการใช้อำนาจโดยองค์กรผู้มีหน้าที่และอำนาจตามกฎหมาย ซึ่งเป็นไปตามความเห็นของคณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑) เรื่องเสร็จที่ ๑๐๐๕-๑๐๐๖/๒๕๖๘ ที่เห็นว่าเป็นหน้าที่และอำนาจของคณะกรรมการสรรหากรรมการ กสทช. ชุดเดิม โดยที่ เมื่อการกระทำอันเป็นลักษณะต้องห้ามของศาสตราจารย์คลินิก สรณฯ เป็นการกระทำที่เกิดขึ้นก่อนการเข้าดำรงตำแหน่ง กสทช. ตามกฎหมาย และถือเป็นการสละสิทธิการเป็น กสทช. ตามมาตรา ๘ (๒) ประกอบมาตรา ๑๘ แห่ง พ.ร.บ.องค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ แล้ว คณะกรรมการสรรหากรรมการ กสทช. ชุดเดิม ย่อมมีอำนาจวินิจฉัยได้ตามมาตรา ๑๕/๑ แห่ง พ.ร.บ.องค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ

ดังนั้น คำวินิจฉัยฯ จึงเป็นที่สุด อันไม่อาจมีองค์กรอื่นใดนอกจากศาลปกครองที่จะทบทวนหรือลบล้างผลแห่งคำวินิจฉัยนี้ได้

๒. คำวินิจฉัยดังกล่าวมีลักษณะเป็นคำสั่งทางปกครอง ตามนัยมาตรา ๕ แห่ง พ.ร.บ.วิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ ย่อมมีผลใช้บังคับต่อบุคคล ตราบเท่าที่ยังไม่มีการเพิกถอนหรือสิ้นผลลงโดยเงื่อนไขเวลาหรือโดยเหตุอื่น ตามมาตรา ๔๒ พ.ร.บ.วิธีปฏิบัติราชการทางปกครองฯ ดังนั้นในทางกฎหมายจึงต้องถือว่าศาสตราจารย์คลินิก สรณฯ เป็นผู้สละสิทธิ และไม่มีสถานะเป็นกรรมการ กสทช. มาตั้งแต่ต้น มิใช่การพ้นจากตำแหน่งตามที่สำนักงานฯ กล่าวอ้าง

๓. กสทช. เป็นองค์กรของรัฐที่จัดตั้งขึ้นตามนัยมาตรา ๖๐ ของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พ.ศ. ๒๕๖๐ ประกอบ พ.ร.บ.องค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ และ มาตรา ๓ วรรคสอง ของรัฐธรรมนูญฯ บัญญัติให้รัฐสภา คณะรัฐมนตรี ศาล องค์กรอิสระ และหน่วยงานของรัฐ ต้องปฏิบัติหน้าที่ให้เป็นไปตามรัฐธรรมนูญ กฎหมาย และหลักนิติธรรม ดังนั้นสำนักงาน กสทช. ตลอดจนเจ้าหน้าที่ผู้เกี่ยวข้องทุกฝ่าย จึงมีหน้าที่ต้องถือปฏิบัติให้เป็นไปตามผลแห่งคำวินิจฉัยอันเป็นที่สุด จะเลือกปฏิบัติเป็นประการอื่นใดหาได้ไม่

๔. อนึ่ง ศาลปกครองสูงสุดโดยที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุดได้วางบรรทัดฐานไว้ในคำพิพากษาที่ อบ.๒๕๕/๒๕๖๕ ในคดีเกี่ยวกับการบรรจุและแต่งตั้งบุคคลเข้ารับราชการโดยอาศัยผลการสอบแข่งขันอันเกิดจากการทุจริต ว่า คำสั่งทางปกครองที่มีลักษณะผิดพลาดอย่างชัดแจ้งและร้ายแรงเช่นว่านั้น ในทางกฎหมายต้องถือเสมือนว่าไม่มีการออกคำสั่งทางปกครองนั้นมาตั้งแต่ต้น ดังนั้นการแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งกรรมการ กสทช. เฉพาะในส่วนที่เกี่ยวกับผู้สละสิทธิ อันมีลักษณะเป็นคำสั่งทางปกครอง จึงเป็นกรณีที่มีความบกพร่องอย่างชัดแจ้งและร้ายแรง ต้องอาจถือเสมือนว่าไม่มีการออกคำสั่งแต่งตั้งมาตั้งแต่ต้น

๕. โดยที่มาตรา ๒๓ วรรคหนึ่ง แห่ง พ.ร.บ.องค์กรจัดสรรคลื่นความถี่ฯ บัญญัติให้การประชุม การลงมติ และการปฏิบัติงานของ กสทช. ให้เป็นไปตามระเบียบที่ กสทช. กำหนด ซึ่งการนับองค์ประชุม การทำหน้าที่ประธานฯ และการลงมติตามระเบียบฯ ย่อมสงวนไว้เฉพาะผู้มีสถานะเป็นกรรมการ กสทช. โดยชอบด้วยกฎหมายเท่านั้น ดังนั้นการที่บุคคลซึ่งกฎหมายถือว่าไม่มีสถานะเป็นกรรมการ กสทช. เข้าร่วมประชุม ย่อมทำให้องค์ประชุมและมติของ กสทช. มีข้อบกพร่องในทางกฎหมาย อาจถูกโต้แย้งหรือถูกเพิกถอนในภายหลังได้ ย่อมมีผลกระทบอย่างมีนัยสำคัญต่อเศรษฐกิจ ความมั่นคง และประโยชน์สาธารณะ อย่างมีอาจประมาณได้

ดังนั้นสำนักงาน กสทช. ในฐานะรับผิดชอบงานธุรการของ กสทช.และมีหน้าที่ในการจัดประชุม กสทช. ตลอดจนมีอำนาจหน้าที่รับผิดชอบการปฏิบัติการอื่นตามที่ กสทช. มอบหมาย เพื่อให้การปฏิบัติหน้าที่ของ กสทช. ดำเนินการต่อไปได้ สำนักงาน กสทช. จึงควรดำเนินการให้ถูกต้องตามกฎหมายตามที่ได้เรียนข้างต้น

๖. การที่สำนักงาน กสทช. กล่าวอ้างถึงพระบรมราชโองการโปรดเกล้าฯ นั้น เป็นการกระทำที่มีบังควร และไม่สอดคล้องต่อกรณีนางสาวสุพิญญา กลางณรงค์ อดีต กรรมการ กสทช. ที่เป็นผู้มีลักษณะต้องห้าม โดยที่ผ่านมาทั้ง นางสาวสุพิญญาฯ และสำนักงาน กสทช. ไม่เคยกล่าวอ้างถึงพระบรมราชโองการโปรดเกล้าฯ และหยุดปฏิบัติหน้าที่ทันทีเมื่อมีคำวินิจฉัยอันเป็นที่สุด

ด้วยเหตุผลในข้อเท็จจริงและข้อกฎหมายข้างต้น ผมจึงมีความเห็นว่า คำวินิจฉัยของคณะกรรมการสรรหากรรมการ กสทช. ที่ ๑/๒๕๖๔ เป็นที่สุด และมีผลผูกพันองค์กรตลอดจนเจ้าหน้าที่ของรัฐที่เกี่ยวข้องทุกฝ่าย ซึ่งต้องถือปฏิบัติให้เป็นไปตามผลแห่งคำวินิจฉัยนั้น นับแต่วันที่ผลแห่งคำวินิจฉัยมีถึงผู้เกี่ยวข้อง

ดังนั้น トラバไตที่ประเด็นสถานะหรือผลทางกฎหมายแห่งคำวินิจฉัยดังกล่าวยังมีผลผูกพันโดยยังมีข้อยุติเป็นอย่างอื่น จึงไม่อาจเข้าร่วมประชุม กสทช. ที่มีบุคคลซึ่งกฎหมายถือว่าไม่มีสถานะทำหน้าที่ได้ ทั้งนี้ หากใช้การละทิ้งหรือหลีกเลี่ยงการปฏิบัติหน้าที่แต่ประการใดไม่ หากแต่เป็นการใช้ความระมัดระวังตามหน้าที่ เพื่อมิให้การประชุมและมติของ กสทช. ต้องตกอยู่ในความเสี่ยงที่จะไม่ชอบด้วยกฎหมาย อันจะก่อให้เกิดความเสียหายแก่ประโยชน์สาธารณะเป็นอย่างยิ่ง ทั้งนี้ขอยืนยันความพร้อมในการปฏิบัติหน้าที่และเข้าร่วมประชุม กสทช. กับกรรมการ กสทช. ที่เหลืออยู่ ๖ ท่าน ตามที่กฎหมายกำหนด เพื่อให้งานของ กสทช. และสำนักงาน กสทช. ดำเนินการต่อไปได้

จึงเรียนมาเพื่อดำเนินการต่อไป

พลอากาศโท



(ธนพันธุ์ หวายเจริญ)

กรรมการ กสทช.