

ศาลปกครองกลาง

วันที่ ๑๐ เดือน ตุลาคม พุทธศักราช ๒๕๕๕

ข้าพเจ้า นายอนุภาพ ธีรตาก เกิดวันที่ ๒๘ เดือน มีนาคม พ.ศ. ๒๔๘๘ อายุ ๕๖ ปี อาชีพ นักวิชาการอิสระ อยู่ที่ ๖๘/๑๖๔ ถนน รัตนธิเบศน์ ตำบล บางกระสอ อำเภอ เมือง จังหวัด นนทบุรี รหัสไปรษณีย์ ๑๑๐๐๐ โทรศัพท์ ๐๘๖ ๘๕๕ ๘๕๕๘

มีความประสงค์ฟ้อง คณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และ กิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ (กสทช.) อยู่ที่ ๘๗ ถนน พหลโยธิน ซอย ๘ (สายลม) แขวง สามเสนใน เขต พญาไท จังหวัด กรุงเทพมหานคร รหัสไปรษณีย์ ๑๐๔๐๐

ข้าพเจ้าเป็นผู้ใช้โทรศัพท์เคลื่อนที่ หมายเลข ๐๘๖ ๘๕๕ ๘๕๕๘ หมายเลข ๐๘๕ ๓๖๑ ๕๓๖๐ และ หมายเลข ๐๘๖ ๐๐๐ ๘๘๗๑ ได้ใช้และมีความประสงค์จะใช้บริการ โทรศัพท์เคลื่อนที่ในระบบสามจี (ระบบ โทรศัพท์เคลื่อนที่ที่สามารถสื่อสารด้วยข้อมูล ความเร็วสูงรวมทั้งภาพเคลื่อนไหว) และจากข้อมูลที่เปิดเผยที่เกี่ยวข้องกับการประมูล คลื่นความถี่สำหรับกิจการ โทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile Telecommunications - IMT) ย่าน๒.๑GHz จากเว็บไซต์ของ กสทช. ข้อกำหนดที่เกี่ยวกับการประมูลคลื่นความถี่ยังมีได้แสดงให้เห็นว่าประชาชนจะได้ประโยชน์สูงสุดจากการ จัดสรรคลื่นความถี่ดังกล่าว ซึ่งเป็นการกระทำที่ขัดต่อรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พ.ศ.๒๕๕๐ มาตรา ๔๗ ที่กำหนดว่า “คลื่นความถี่ที่ใช้ในการส่งวิทยุกระจายเสียง วิทยุ โทรทัศน์ และ โทรคมนาคม เป็นทรัพยากรสื่อสารของชาติเพื่อประโยชน์สาธารณะ ..ให้

มีองค์กรของรัฐที่เป็นอิสระองค์กรหนึ่งทำหน้าที่จัดสรรคลื่นความถี่ ..การดำเนินการ..  
ต้องคำนึงถึงประโยชน์สูงสุดของประชาชนในระดับชาติและระดับท้องถิ่น”

ด้วยกิจการโทรคมนาคมเป็นกิจการที่มีลักษณะผูกขาดในลักษณะต่างๆ ที่จำกัด  
ทางเลือกและอำนาจการต่อรองในการใช้บริการของผู้ใช้บริการ โดยตรง และที่ก่อให้เกิด  
ผลกระทบต่อประชาชนโดยรวม เช่น การใช้และครอบครองความถี่วิทยุที่มีอยู่อย่างจำกัด  
(และไม่อาจจะสร้างเพิ่มได้ใหม่) การมีผู้ให้บริการ โครงข่ายน้อยราย (อันเนื่องจาก  
ทรัพยากรสาธารณะที่มีจำกัดและการลงทุนขนาดใหญ่) และความซับซ้อนและเข้าใจยาก  
ของการให้บริการ (เช่นอัตราในการเชื่อมต่อข้อมูลสำเร็จ ราคาต่อกิโลบิตต่อวินาที)  
ดังนั้นในกิจการ โทรคมนาคมในประเทศต่างๆ จึงมีหน่วยงานกำกับดูแลเพื่อกำกับดูแล  
การดำเนินกิจการและการประกอบกิจการของผู้ให้บริการในกิจการนี้ในทุกประเทศ เพื่อเป็น  
การลดผลกระทบในทางลบและก่อให้เกิดผลกระทบในทางบวกแก่ผู้ให้บริการโดยตรง  
และต่อประชาชนโดยรวม การปฏิบัติหน้าที่ใดๆ ของหน่วยงานกำกับดูแลจึงมี  
ผลกระทบต่อผู้ให้บริการ โดยตรงและประชาชนโดยรวม ดังนั้นผู้ที่องคคิซึ่งเป็นผู้  
ให้บริการ โดยตรงและเป็นประชาชนคนหนึ่ง จึงเป็นผู้ได้รับความเดือดร้อนหรือเสียหาย  
หรืออาจจะเดือดร้อนหรือเสียหายโดยมิอาจหลีกเลี่ยงได้ อันเนื่องจากการกระทำของ  
กสทช. ในการจัดสรรคลื่นความถี่สำหรับกิจการ โทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล  
(International Mobile Telecommunications - IMT) ย่าน๒.๑GHz เพื่อการให้บริการ  
โทรศัพท์เคลื่อนที่ในระบบสามจี ซึ่งโดยทั่วไปจะหมายถึงระบบ โทรศัพท์เคลื่อนที่ที่  
สามารถให้บริการการสื่อสารด้วยข้อมูลความเร็วสูง รวมทั้งภาพเคลื่อนไหว  
นอกเหนือจากการบริการด้วยเสียงเช่นเดียวกับระบบ โทรศัพท์เคลื่อนที่ในระบบเดิมที่  
ผ่านมา

ดังนั้นเพื่อให้เกิดประโยชน์สูงสุดต่อประชาชน กสทช. พึงจะต้องออกประกาศ  
ระเบียบ มติ และ/หรือมติอื่นใดตามกฎหมาย ในจัดสรรคลื่นความถี่สำหรับกิจการ

โทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile Telecommunications - IMT) ย่าน ๒.๑ GHz ที่อย่างน้อยครอบคลุมถึงประเด็นที่จะก่อให้เกิดประโยชน์สูงสุดต่อประชาชน ดังต่อไปนี้

๑. **พื้นที่และระยะเวลาที่จะได้รับบริการ ที่จะต้องครอบคลุมประชาชนทั้งประเทศ ในระยะเวลาที่ทัดเทียมกัน โดยไม่สัมพันธ์กับระดับรายได้และปริมาณการใช้บริการ**

ในประเด็นนี้ ตามประกาศคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการ โทรคมนาคมแห่งชาติ เรื่องหลักเกณฑ์และวิธีการอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่ สำหรับกิจการ โทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile Telecommunications - IMT) ย่าน ๒.๑GHz พ.ศ. ๒๕๕๕ กสทช. เพียงแต่กำหนดว่าผู้ที่ได้รับการจัดสรรความถี่ วิทยุจะต้องให้บริการครอบคลุมครบทุกจังหวัด โดยครอบคลุมประชากรร้อยละ ๒๐ และ ๕๐ ภายใน ๒ ปี และร้อยละ ๓๐ และ ๘๐ ภายใน ๔ ปี สำหรับผู้ที่ได้รับการจัดสรร ความถี่ขนาด ๒x๑๐ และ ๒x๕ MHz ตามลำดับ ซึ่งหากการจัดสรรคลื่นความถี่สำหรับ กิจการ โทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile Telecommunications - IMT) ย่าน ๒.๑GHz เป็นไปตามที่ กสทช. กำหนด จะต้องมีส่วนที่มีประชาชนอยู่อาศัยไม่ได้รับการ บริการอย่างน้อยร้อยละ ๒๐ เป็นระยะเวลาอย่างน้อย ๔ ปี ซึ่งประชาชนเหล่านี้มักจะ เป็นกลุ่มประชาชนที่ยากจนและอยู่ห่างไกลในชนบท อีกทั้งผู้ใช้บริการโดยทั่วไปก็ไม่สามารถ ใช้บริการได้ในพื้นที่ดังกล่าวได้ ซึ่งเป็นการลดทอนประโยชน์อันพึงมีพึงได้ประการ สำคัญจากเทคโนโลยีโทรศัพท์เคลื่อนที่ที่จะสามารถติดต่อสื่อสารได้ในทุกพื้นที่

ในข้อเท็จจริงในปัจจุบัน การติดตั้งโครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่ สามารถติดตั้ง โครงข่ายให้ใช้บริการได้ภายใน ๖ เดือนในแต่ละพื้นที่ (เช่นในแต่ละจังหวัดหรือกลุ่ม จังหวัดใกล้เคียง) และจะสามารถติดตั้งได้รวดเร็วเพิ่มขึ้นอีกในกรณีในพื้นที่นั้นๆ มี โครงสร้างพื้นฐานและอุปกรณ์ต่างๆที่ใช้ในระบบโทรศัพท์เคลื่อนที่เดิมอยู่แล้ว เช่นใน กรณีของประเทศไทย เนื่องจากการติดตั้งจะเน้นไปที่การติดตั้งระบบอุปกรณ์โครงข่าย วิทยุและซอฟต์แวร์เป็นหลัก ดังนั้นความครอบคลุมในการให้บริการที่จะต้องครอบคลุม

ประชาชนทั้งประเทศในระยะเวลาที่ตัดเทียมนั้น จึงขึ้นอยู่กับการลงทุนและแผนงานการบริหารการติดตั้งให้มีจำนวนชุดผู้ติดตั้งที่มากพอ มิใช่ความเป็นไปได้ทางเทคนิค ยกตัวอย่างเช่น ในประเทศญี่ปุ่นที่เริ่มให้บริการ โทรศัพท์เคลื่อนที่ในระบบสามจี (FOMA) เป็นประเทศแรกเมื่อกว่า ๑๐ ปีที่ผ่านมา สามารถเปิดให้บริการครอบคลุมพื้นที่ร้อยละ ๕๐ ในปีแรก และร้อยละ ๑๐๐ ในปีถัดมา

ดังนั้นเพื่อให้เกิดประโยชน์สูงสุดต่อประชาชนทั้งในระดับชาติและระดับท้องถิ่น กสทช. ต้องกำหนดพื้นที่และระยะเวลาที่จะได้รับบริการ ที่จะต้องครอบคลุมประชาชนทั้งประเทศในระยะเวลาที่ตัดเทียมนั้น โดยไม่สัมพันธ์กับระดับรายได้และปริมาณการใช้ เป็นการล่วงหน้าก่อนการจัดสรรคลื่นความถี่สำหรับกิจการ โทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile Telecommunications - IMT) ย่าน ๒.๑GHz ซึ่งผลกระทบจากการกำหนดดังกล่าว อาจทำให้ กสทช. ได้รับเงินจากการประมูลน้อยลง (เนื่องจากผู้ให้บริการจะต้องมีค่าใช้จ่ายในการติดตั้งที่เพิ่มขึ้น) แต่ประชาชนจะได้ประโยชน์สูงสุดจากการใช้บริการทั้งในระดับชาติและระดับท้องถิ่น

๒. **คุณภาพในการให้บริการ** ซึ่งอย่างน้อยจะต้องครอบคลุมถึงความเสถียรของโครงข่ายและคุณภาพของสัญญาณในระดับสูงสุดที่มาตรฐานทางเทคนิคจะให้บริการได้

ในประเด็นนี้ ตามประกาศคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการ โทรคมนาคมแห่งชาติ เรื่องมาตรฐานของคุณภาพการให้บริการ โทรคมนาคม ประเภทข้อมูลสำหรับโครงข่ายโทรศัพท์เคลื่อนที่ (ลงวันที่ ๕ ตุลาคม ๒๕๕๕) กสทช. ได้กำหนดค่าพารามิเตอร์ของคุณภาพของบริการ โดยไม่ได้กำหนดค่าร้อยละของระยะเวลาที่ไม่สามารถให้บริการผ่านคลื่นความถี่วิทยุ (Radio Network Unavailability) โดยเพียงให้รายงานค่าทุกไตรมาส โดยไม่มีการกำหนดเป้าหมายขั้นต่ำ ซึ่งหากการจัดสรรคลื่นความถี่สำหรับกิจการ โทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile Telecommunications - IMT) ย่าน ๒.๑GHz เป็นไปตามที่ กสทช. กำหนด ผู้ใช้บริการก็จะมีได้รับความคุ้มครองจากความเสถียรของโครงข่ายการสื่อสาร กล่าวคือ การใช้บริการ

อาจจะไม่สามารถใช้บริการได้เป็นระยะเวลาานเท่าใดก็ได้ ซึ่งนับเป็นการสูญเสียผลประโยชน์อันเป็นสาระสำคัญจากการใช้บริการการสื่อสาร ผู้ใช้บริการจะไม่มีหลักประกันใดๆว่า จะสามารถติดต่อสื่อสารได้ตลอดเวลา (หรือเกือบตลอดเวลา) โดยเฉพาะอย่างยิ่งในเวลาที่มีความจำเป็นเร่งด่วน หรือฉุกเฉิน เช่น อุบัติเหตุ การเจ็บป่วย ร้ายแรงหรือเฉียบพลัน ไฟไหม้ ตลอดจนการทำธุรกรรมใดๆ ทางการเงิน ที่โอกาสในการสื่อสารจะหมายถึงชีวิต หรือทรัพย์สินที่มีค่า

นอกจากนั้นผู้ให้บริการจะยังเสียผลประโยชน์จากการที่ กสทช. เพียงกำหนดให้ค่าพารามิเตอร์ของคุณภาพของบริการดาวน์โหลด มีความเร็วเฉลี่ยในการส่งข้อมูลของ FTP (FTP mean data rate) สำหรับ 3G ขึ้นไปไม่ต่ำกว่า ๓๔๕ Kbps (ร้อยละ ๕๐ ของ Peak bit rate ของ UMTS R99) สำหรับร้อยละ ๑๕ ของการรับส่ง FTP ที่สำเร็จภายในเวลาที่กำหนด (Timeout) อีกทั้งไม่มีการกำหนดค่าขั้นต่ำสำหรับการบริการ ภาพเคลื่อนไหว กล่าวคือ อัตราส่วนจำนวนครั้งที่สามารถเข้าถึงบริการสตรีมมิ่ง (Streaming service accessibility) และอัตราส่วนจำนวนครั้งการแสดงวิดีโอที่สั่นแบบสตรีมมิ่งได้อย่างสมบูรณ์ (Streaming reproduction success ratio) ซึ่งนับเป็นการลดทอนประโยชน์อันพึงมีพึงได้ประการสำคัญจากเทคโนโลยีโทรศัพท์เคลื่อนที่ในระบบสามจีที่เป็นระบบที่สามารถให้บริการการสื่อสารด้วยข้อมูลความเร็วสูง รวมทั้งภาพเคลื่อนไหว

ในข้อเท็จจริง การกำหนดค่าพารามิเตอร์ของคุณภาพของบริการของประเทศต่างๆ ทุกประเทศมักจะอ้างอิงข้อเสนอแนะของสหภาพโทรคมนาคมระหว่างประเทศ (International Telecommunication Union) โดยจะกำหนดค่าพารามิเตอร์ของคุณภาพของบริการของตนเอง โดยคำนึงถึงความเป็นไปได้ทางเทคนิคและประโยชน์สูงสุดที่ประชาชนจะได้รับจากข้อกำหนดเหล่านั้น ดังตัวอย่างเช่น หน่วยงานกำกับกิจการการสื่อสารในประเทศอูกานดา (Uganda Communications Commission) ได้อ้างอิงข้อเสนอแนะของสหภาพโทรคมนาคมระหว่างประเทศ เช่นเดียวกับประเทศไทย (ITU-T E.800) ได้กำหนดค่าพารามิเตอร์ของคุณภาพของบริการ โดยคำนึงถึงความเป็นไปได้ทางเทคนิคและประโยชน์สูงสุดที่ประชาชนจะได้รับ โดยกำหนดให้ความสามารถในการ

ให้บริการของโครงข่าย (Network Availability) ต้องมากกว่าร้อยละ ๙๙ และ ๙๕ สำหรับโครงข่ายหลักและโครงข่ายกระจายตามลำดับ กล่าวในทางกลับกัน คือ ค่าร้อยละของระยะเวลาที่ไม่สามารถให้บริการผ่านคลื่นความถี่วิทยุ (Radio Network Unavailability) จะต้องน้อยกว่าร้อยละ ๕ (ในขณะที่ กสทช. ไม่ได้กำหนดค่าขั้นต่ำ) และโดยทั่วไปมาตรฐานความเร็วในการรับข้อมูล (download) ของโครงข่ายสามจีจะแบ่งออกเป็นความเร็วในการสื่อสารในขณะที่เดินหรือหยุดอยู่กับที่ (walking or stationary) ที่ความเร็ว ๒๐๔๘ Kbps และขณะขับรถ (car moving) ที่ความเร็ว ๓๘๘ Kbps (ในขณะที่ กสทช. กำหนดไว้ที่ ๓๘๕ Kbps เพียงค่าเดียว)

ดังนั้นเพื่อให้เกิดประโยชน์สูงสุดต่อประชาชนและผู้ให้บริการ กสทช. จะต้องกำหนดคุณภาพในการให้บริการ ซึ่งอย่างน้อยจะต้องครอบคลุมถึงความเสถียรของโครงข่ายและคุณภาพของสัญญาณในระดับสูงสุดที่มาตรฐานทางเทคนิคจะให้บริการได้ เป็นการล่วงหน้าก่อนการจัดสรรคลื่นความถี่สำหรับกิจการ โทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile Telecommunications - IMT) ย่าน ๒.๖GHz ซึ่งผลกระทบจากการกำหนดดังกล่าว อาจทำให้ กสทช. ได้รับเงินจากการประมูลน้อยลง (เนื่องจากผู้ให้บริการจะต้องลงทุนในการติดตั้งโครงข่ายเพิ่มขึ้น) แต่ประชาชนจะได้ประโยชน์สูงสุดจากการใช้บริการจากโครงข่ายที่มีความเสถียรสูง และความเร็วในการใช้บริการในอัตราสูงสุดตามมาตรฐานทางเทคนิค

๓. อัตราค่าบริการขั้นสูงที่ผู้ให้บริการจะเรียกเก็บได้ รวมทั้งสัญญามาตรฐานตามประกาศคณะกรรมการกิจการ โทรคมนาคมแห่งชาติ เรื่องมาตรฐานของสัญญาให้บริการ โทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๙

ในประเด็นนี้ กสทช. มิได้มีข้อกำหนดใดๆ ที่เกี่ยวกับอัตราค่าบริการขั้นสูงที่ผู้ให้บริการจะเรียกเก็บได้ในการจัดสรรคลื่นความถี่ และไม่เคยมีการกำหนดอัตราค่าบริการสำหรับบริการทางด้านข้อมูลใดๆ ตลอดระยะเวลาที่ผ่านมา ซึ่งหากการจัดสรรคลื่นความถี่สำหรับกิจการ โทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile

Telecommunications - IMT) ย่าน ๒.๑GHz เป็นไปตามที่ กสทช. กำหนด ผู้ให้บริการก็ จะไม่ได้รับความคุ้มครองทางด้านราคาจากการที่มีผู้ให้บริการน้อยราย โดยเฉพาะใน ตลาดที่ยังมีลักษณะกึ่งแข่งขันกึ่งผูกขาด เช่นในประเทศไทยที่ยังคงมีผู้ให้บริการหลัก เพียงสามราย (และมีแนวโน้มจะมีเพียงสามรายต่อไปอีก ๑๕ ปีข้างหน้า)

ในข้อเท็จจริง กสทช. ได้ยินยอมให้มีการให้บริการสามจีในประเทศไทยแล้วโดย มิได้ออกใบอนุญาตหรือระงับการบริการของผู้ที่ไม่มีใบอนุญาตในการให้บริการ การ บริการที่ผ่านมาผู้ให้บริการก็ได้กำหนดอัตราค่าบริการและเงื่อนไขในการบริการ โดย ลำพังโดยมิขออนุญาตหรือกำหนดภายใต้กฎเกณฑ์การกำกับใดๆ โดยเฉพาะอัตรา ค่าบริการและเงื่อนไขการให้บริการทางด้านข้อมูล โดยที่ กสทช. ก็ได้มีการตรวจสอบ ว่าอัตราค่าบริการและเงื่อนไขในการบริการมีความถูกต้อง เหมาะสม หรือเป็นธรรมแต่ อย่างไม่ หรือมีการกำหนดอัตราค่าบริการขั้นสูงเพื่อเป็นการคุ้มครองผู้บริโภคแต่อย่างใด ดังนั้นในตลาดที่ยังมีลักษณะกึ่งแข่งขันกึ่งผูกขาด เช่นในประเทศไทย ที่ยังคงมีผู้ ให้บริการหลักเพียงสามราย ผู้ให้บริการก็ไม่มี ความจำเป็นต้องแข่งขันทางด้านราคา และ/ หรือเงื่อนไขในการให้บริการมากนัก โดยเฉพาะผู้ใช้บริการรายย่อยที่ไม่มีอำนาจต่อรอง ยกตัวอย่างเช่น ราคาขายปลีกสำหรับการบริการทางด้านข้อมูลของผู้ให้บริการรายย่อยใน ปัจจุบัน อยู่ที่อัตรา ๑๐ บาทต่อMHz ทั้งที่จะเป็นอัตรา ๑ บาทต่อMHz หรือต่ำกว่า (เมื่อเปรียบเทียบราคาระหว่างผู้ใช้บริการรายใหญ่และรายย่อย โดยเฉลี่ย) อีกทั้งราคา บริการทางด้านเสียงซึ่งสามารถลดลงได้จากเทคโนโลยีที่สามารถส่งสัญญาณได้เร็ว เพิ่มขึ้นกว่า ๑๐ เท่า เมื่อเทียบกับเทคโนโลยีในระบบโทรศัพท์เคลื่อนที่ในระบบเดิมที่ ผ่านมา ก็ได้ลดลงแต่ประการใด

ในกรณีที่ กสทช. จะกำหนดอัตราค่าบริการขั้นสูงในภายหลังการประมูลเพื่อ จัดสรรคลื่นความถี่ ด้วยเหตุผลเพื่อให้เกิดความเป็นธรรมต่อผู้ให้บริการ นั้นหมายความว่าเงินที่ผู้ให้บริการที่จะต้องชำระในการประมูลความถี่จะเป็นตัวแปรที่สำคัญในการ กำหนดอัตราค่าบริการ ดังนั้นหากยังผู้ให้บริการมีต้นทุนในการใช้ความถี่สูงเท่าใด อัตรา

ค่าบริการก็อาจสูงไปด้วยตามต้นทุนในการครอบครองความถี่ ในกรณีนี้ ประชาชนก็จะกลายเป็นผู้รับภาระของการใช้ความถี่ของผู้ให้บริการ

ดังนั้นเพื่อให้เกิดประโยชน์สูงสุดต่อประชาชนและผู้ให้บริการ กสทช. จะต้องกำหนดอัตราค่าบริการขั้นสูงที่ผู้ให้บริการจะเรียกเก็บได้ รวมทั้งสัญญามาตรฐานตามประกาศคณะกรรมการกิจการ โทรคมนาคมแห่งชาติ เรื่องมาตรฐานของสัญญาให้บริการ โทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๕ เป็นการล่วงหน้าก่อนการจัดสรรคลื่นความถี่สำหรับกิจการ โทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile Telecommunications - IMT) ย่าน ๒.๑ GHz ซึ่งผลกระทบจากการกำหนดดังกล่าว อาจทำให้ กสทช. ได้รับเงินจากการประมูล น้อยลง (เนื่องจากผู้ให้บริการจะได้รับค่าบริการน้อยลงและมีต้นทุนในการบริการ เพิ่มขึ้น) แต่ประชาชนจะได้ประโยชน์สูงสุดจากอัตราค่าบริการและเงื่อนไขในการ ให้บริการที่เป็นธรรม

กล่าวโดยสรุป กสทช. ยังมีได้จัดทำตัวแบบและเงื่อนไขในการจัดสรรคลื่นความถี่ สำหรับกิจการ โทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile Telecommunications - IMT) ย่าน ๒.๑ GHz ที่กำหนดผลประโยชน์อันพึงมีพึงได้ของผู้ให้บริการ โดยตรงและ ประชาชนโดยทั่วไป ให้เป็นสำคัญและเป็นข้อกำหนดที่ชัดเจนและครบถ้วนก่อนการ จัดสรรความถี่ ซึ่งหากการจัดสรรคลื่นความถี่เป็นไปตามที่ กสทช. กำหนด ประชาชน และผู้ให้บริการก็จะไม่ได้รับประโยชน์สูงสุดจากการจัดสรรคลื่นความถี่ ซึ่งเป็น ทรัพยากรสื่อสารของชาติเพื่อประโยชน์สาธารณะ

ในข้อเท็จจริง กสทช. ซึ่งถูกจัดตั้งตาม พรบ. องค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการ ประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการ โทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ (ซึ่งได้ออกตามรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พ.ศ. ๒๕๕๐ มาตรา ๔๗) มิได้มีเจตนารมณ์ให้ กสทช. เป็นหน่วยงานเพื่อแสวงหารายได้เพื่อส่งเข้ารัฐแต่อย่างไร แต่กฎหมายได้กำหนดให้มีหน้าที่ในการกำกับกิจการเพื่อให้เกิดประโยชน์สูงสุดต่อ ประชาชน การที่ กสทช. กล่าวอ้างถึงการนำรายได้จากการประมูลเพื่อนำส่งเข้ารัฐ จึงมิใช่ เป็นการกระทำตามเจตนารมณ์ของกฎหมาย และมิใช่เป็นการกระทำตามหน้าที่ตาม



กฎหมาย ดังนั้น กสทช. จึงจำเป็นต้องมุ่งเน้นการกำหนดผลประโยชน์อันพึงมีพึงได้ของผู้ใช้บริการ โดยตรงและประชาชนโดยทั่วไปให้ชัดเจนก่อนการประมูล เพื่อให้เป็นเงื่อนไขและเป็นหลักประกันว่าประชาชนจะได้ประโยชน์สูงสุดจากการจัดสรรคลื่นความถี่ การกำหนดราคาเริ่มต้นการประมูล (Reserve Price) รวมทั้งการแข่งขันทางด้านราคาในการประมูล จึงจะเป็นส่วนเพิ่มในการกำหนดว่าผู้เข้าร่วมการประมูลรายใดจะได้รับการจัดสรรความถี่หรือไม่ มากน้อยเพียงใด

ดังนั้นเพื่อให้เกิดประโยชน์สูงสุดต่อประชาชน กสทช. จะต้องจัดทำตัวแบบและเงื่อนไขในการจัดสรรคลื่นความถี่ ที่กำหนดผลประโยชน์อันพึงมีพึงได้ของผู้ใช้บริการ โดยตรงและประชาชนโดยทั่วไป ให้เป็นสาระสำคัญและเป็นข้อกำหนดที่ชัดเจนและครบถ้วน ก่อนการจัดสรรคลื่นความถี่สำหรับกิจการ โทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile Telecommunications - IMT) ย่าน ๒.๑GHz เพื่อให้เป็นหลักประกันว่าประชาชนจะได้ประโยชน์สูงสุดจากการจัดสรรคลื่นความถี่ดังกล่าว

ข้าพเจ้าจึงต้องนำคดีมาฟ้องต่อศาล เพื่อขอขบวนคดีเป็นที่พึง

๑. สั่งให้คณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการ โทรทัศน์ และกิจการ โทรคมนาคมแห่งชาติ (กสทช.) ปฏิบัติตามรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พ.ศ. ๒๕๕๐ มาตรา ๔๗

๒. สั่งให้คณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการ โทรทัศน์ และกิจการ โทรคมนาคมแห่งชาติ (กสทช.) จัดทำตัวแบบและเงื่อนไขในการจัดสรรคลื่นความถี่ สำหรับกิจการ โทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile Telecommunications - IMT) ย่าน ๒.๑GHz ที่กำหนดผลประโยชน์อันพึงมีพึงได้ของผู้ใช้บริการ โดยตรงและประชาชนโดยทั่วไป ให้เป็นสำคัญและเป็นข้อกำหนดที่ชัดเจนและครบถ้วนก่อนการจัดสรรความถี่ อย่างน้อยในประเด็นต่อไปนี้

๒.๑ พื้นที่และระยะเวลาที่จะได้รับบริการ ที่จะต้องครอบคลุมประชาชนทั้งประเทศในระยะเวลาที่หักเทียมนกัน โดยไม่สัมพันธ์กับระดับรายได้และปริมาณการใช้บริการ

๒.๒ คุณภาพในการให้บริการ ซึ่งอย่างน้อยจะต้องครอบคลุมถึงความเสถียรของโครงข่ายและคุณภาพของสัญญาณในระดับสูงสุดที่มาตรฐานทางเทคนิคจะให้บริการได้

๒.๓ อัตราค่าบริการขั้นสูงที่ผู้ให้บริการจะเรียกเก็บได้ รวมทั้งสัญญามาตรฐานตามประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ เรื่องมาตรฐานของสัญญาให้บริการ โทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๕

๓. ตั้งให้คณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ (กสทช.) ยุติการจัดสรรความถี่วิทยุสำหรับกิจการโทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile Telecommunications - IMT) ย่าน ๒.๑GHz ไว้ก่อนจนกว่าจะได้จัดทำประกาศ ระเบียบ และ/หรือมติใดตามกฎหมายที่ก่อให้เกิดประโยชน์สูงสุดต่อประชาชนตามรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พ.ศ. ๒๕๕๐ มาตรา ๔๗ และตัวแบบและเงื่อนไขในการจัดสรรคลื่นความถี่ในข้อ ๒ จะแล้วเสร็จ และ/หรือ จนกว่าคดีจะถึงที่สุด

(ลงชื่อ) ..... ผู้ฟ้องคดี

(.....)

รับรองสำเนาถูกต้อง



ศาลปกครองกลาง

วันที่ 10 เดือน ตุลาคม พุทธศักราช ๒๕ 55

ข้าพเจ้า สมาคมสถาบันคุ้มครองสิทธิประโยชน์ผู้บริโภค ที่ 1, นายชูยศ โอจงเพียร  
ที่ 2

เกิดวันที่ - เดือน - พ.ศ. - อายุ - ปี อาชีพ

อยู่ที่ (1) 333 อาคารเล่าเป้งง้วน ชั้น 25A (2) 2 หมู่ที่ -

ถนน (1) วิภาวดีรังสิต (2) สนามชัย ตรอก/ซอย -

ตำบล/แขวง (1)จอมพล,(2)พระบรมมหาราชวัง อำเภอ/เขต (1) จตุจักร , (2) พระนคร

จังหวัด (1-2)กรุงเทพมหานคร รหัสไปรษณีย์ โทรศัพท์

มีความประสงค์ขอฟ้อง คณะกรรมการกิจการกระจายเสียงโทรทัศน์และกิจการ

โทรคมนาคมแห่งชาติ ที่ 1, สำนักงานคณะกรรมการกิจการกระจายเสียงกิจการโทรทัศน์และกิจการ

โทรคมนาคมแห่งชาติ ที่ 2  
อยู่ที่ (1-2) 87 หมู่ที่ -

ถนน (1-2) พหลโยธิน ตรอก/ซอย -

ตำบล/แขวง (1-2) สามเสนใน อำเภอ/เขต (1-2) พญาไท

จังหวัด (1-2)กรุงเทพมหานคร รหัสไปรษณีย์ โทรศัพท์ 02-2710151-60

รายละเอียดของการกระทำ ข้อเท็จจริง หรือพฤติกรรม เกี่ยวกับการกระทำ  
ที่เป็นเหตุให้เกิดความเดือดร้อนเสียหายที่พอเข้าใจได้

ข้อ 1. ผู้ฟ้องคดีที่ ๑ เป็นองค์กรณีบุคคลตามกฎหมาย โดยจดทะเบียนเป็นสมาคมชื่อ

"สมาคมสถาบันคุ้มครองสิทธิประโยชน์ผู้บริโภค" มีวัตถุประสงค์ เพื่อคุ้มครองสิทธิประโยชน์ผู้บริโภคตาม

พ.ร.บ.คุ้มครองผู้บริโภค พ.ศ. 2522 และ ผลประโยชน์ส่วนรวมของประชาชน เพื่อประโยชน์สาธารณะ

**หมายเหตุ**

๑. คำฟ้องต้องใช้ถ้อยคำสุภาพและให้ทำเป็นภาษาไทย
๒. ผู้ฟ้องคดีต้องแนบพยานหลักฐานที่เกี่ยวข้องกับคำฟ้อง ถ้าไม่อาจแนบพยานหลักฐานมาได้ ให้ระบุเหตุที่ไม่อาจแนบพยานหลักฐานไว้ด้วย
๓. ผู้ฟ้องคดีต้องจัดทำสำเนาคำฟ้อง และสำเนาพยานหลักฐานที่ผู้ฟ้องคดีรับรองสำเนาถูกต้องตามจำนวนของผู้ถูกฟ้องคดียื่นมาพร้อมกับคำฟ้อง
๔. การจัดทำคำฟ้อง ผู้ฟ้องคดีไม่จำเป็นต้องทำตามรูปแบบของคำฟ้องนี้ แต่ต้องมีเนื้อหาสาระสำคัญครบถ้วนตามที่ระบุไว้

และไม่หาประโยชน์หรือหากำไรมาแบ่งกัน ฯลฯ โดยมีนายประหยัด เสนวิรัช เป็นนายกสมาคม ซึ่งมี  
 อำนาจทำหนังสือสัญญาหรือนิติกรรมใดๆ ฟ้องคดีแพ่ง คดีอาญา คดีแพ่งเกี่ยวเนื่องคดีอาญา คดีล้มละ  
 ลาย ตลอดจนฟ้องแย้งหรือเข้าเป็นโจทก์ร่วมหรือจำเลยในคดีอาญา หรือในการต่อสู้คดีทั้งปวงแทน ต่อ  
 ศาลที่มีเขตอำนาจเหนือคดีนั้นๆ มีอำนาจดำเนินกระบวนการพิจารณาใดๆ ไปในทางจำหน่ายสิทธิของ  
 สมาคมได้ด้วย เช่น การยอมรับตามที่คู่ความอีกฝ่ายหนึ่งเรียกร้อง ฯลฯ แทนสมาคมโดยสมบูรณ์ และมี  
 อำนาจแต่งตั้งตัวแทนช่วงหรือทนายความคนหนึ่งหรือหลายคนเพื่อดำเนินการทั้งหลายดังกล่าวข้างต้น  
 แทนสมาคมได้ด้วย จะมีผลผูกพันสมาคมได้ต้องมีนายกสมาคมลงนามพร้อมประทับตราสำคัญเครื่อง  
 หมายของสมาคม และเป็นตัวแทนผู้บริโภคนผู้ถูกฟ้องที่ ๒ ทำหน้าที่ในการติดตามตรวจสอบการปฏิบัติ  
 หน้าที่ของหน่วยงานของรัฐในการใช้กฎหมายและกฎ และมาตรการต่างๆ เพื่อคุ้มครองผู้บริโภค รวมทั้ง  
 ตรวจสอบและรายงานการกระทำหรือละเลยการกระทำของหน่วยงานของรัฐอันเป็นการคุ้มครองผู้บริโภค  
 และผู้บริโภคก็เป็นประชาชนชาวไทย มีส่วนร่วม ในการเป็นเจ้าของอำนาจอธิปไตย มีส่วนร่วมในการ  
 เป็นเจ้าของคลื่นความถี่ที่ใช้ในการส่งวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และโทรคมนาคม อันเป็นทรัพยากร  
 สื่อสารของชาติเพื่อประโยชน์สาธารณะ มีสิทธิได้รับทราบและเข้าถึงข้อมูลหรือข่าวสารสาธารณะใน  
 ครอบครองของหน่วยงานของรัฐ ตามที่กฎหมายบัญญัติ และมีสิทธิได้รับคำชี้แจงและเหตุผลจากหน่วย  
 งานของรัฐ ก่อนการอนุญาตหรือการดำเนินโครงการหรือกิจกรรมใดที่อาจกระทบต่อคุณภาพสิ่งแวดล้อม  
 คุณภาพชีวิต หรือส่วนได้เสียสำคัญอื่นใดที่เกี่ยวกับตนหรือชุมชนท้องถิ่น และมีสิทธิแสดงความคิดเห็น  
 ของตนต่อหน่วยงานที่เกี่ยวข้องเพื่อนำไปประกอบการพิจารณาในเรื่องดังกล่าว และข้อมูลหรือคำชี้แจง  
 ที่หน่วยงานของรัฐที่จะแสดงต่อสาธารณะดังกล่าว ย่อมจะหมายถึงข้อมูลและคำชี้แจงที่ถูกต้องสมเหตุ  
 สมผลเป็นไปตามความเป็นจริง และไม่บิดเบือนเป็นสำคัญ ทั้งนี้ ตามรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย  
 พุทธศักราช ๒๕๕๐ มาตรา ๓ ,๔๗ ,๕๖, ๕๗, ๖๑ และ ๖๒ รายละเอียดปรากฏตามสำเนาใบสำคัญ  
 การจดทะเบียนและข้อบังคับสมาคม ท้ายฟ้องเอกสารหมายเลข ๑

ผู้ฟ้องคดีที่ ๒ เป็นผู้ให้บริการโทรศัพท์มือถือของบริษัท โทเทิล แอ็คเซ็ส คอมมูนิเคชั่น

จำกัด (มหาชน) ซึ่งเป็นผู้ถือหุ้นรายใหญ่ของบริษัท ดีแทค เนทเวอร์ค จำกัด มาเป็นเวลากว่า ๑๐ ปี เป็น  
 ผู้บริโภคข้อมูลข่าวสารผ่านดาวเทียมและโทรศัพท์ของบริษัทดังกล่าว ทั้งยังเป็นเจ้าของคลื่นความถี่ซึ่ง  
 เป็นทรัพยากรของชาติ จึงเป็นผู้มีส่วนได้เสียอันเกิดจากการละเลยต่อการปฏิบัติหน้าที่ของผู้ถูกฟ้อง ให้  
 การอนุญาตให้บริษัท ดีแทค เนทเวอร์ค จำกัด ที่มีคนต่างด้าวเข้าครอบงำเข้ารับการประมูลคลื่นความถี่  
 อันเป็นทรัพยากรของชาติ ตามมาตรา ๔๒ แห่งพระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดี  
 ปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๒ ปรากฏตามเอกสารใบแจ้งบริการท้ายฟ้องเอกสารหมายเลข ๒

ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ เป็นองค์กรของรัฐที่เป็นอิสระองค์กรหนึ่ง มีชื่อย่อว่า " กสทช " ทำหน้าที่  
 จัดสรรคลื่นความถี่ และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจก  
 ารโทรคมนาคม ตามพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทย  
 ุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ โดยต้องคำนึงประโยชน์สูงสุดของ  
 ประชาชนทั้งในระดับชาติ ระดับท้องถิ่น ความมั่นคงของรัฐ ประโยชน์สาธารณะอื่น และการแข่งขันโดย  
 เสรีอย่างเป็นธรรม รวมทั้งต้องจัดให้ภาคประชาชนมีส่วนร่วมในการดำเนินการสื่อมวลชนสาธารณะ  
 และ การกำกับการประกอบกิจการดังกล่าวต้องมีมาตรการเพื่อป้องกันมิให้มีการครอบงำการครองสิทธิ  
 ข้ามสื่อ หรือการครอบงำ ระหว่างสื่อมวลชนด้วยกันเองหรือโดยบุคคลอื่นใด ซึ่งจะมีผลเป็นการขัดขวาง  
 เสรีภาพในการรับรู้ข้อมูลข่าวสารหรือการปิดกั้นการได้รับข้อมูลข่าวสารที่หลากหลายของประชาชน ทั้งนี้  
 ตามรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พุทธศักราช ๒๕๕๐ มาตรา ๔๗

ผู้ถูกฟ้องที่ ๒ มีชื่อย่อว่า "สำนักงาน กสทช." เป็นนิติบุคคล มีฐานะเป็นหน่วยงานของรัฐ  
 และมีอำนาจให้การออกประกาศสำนักงานคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจ  
 การโทรคมนาคม เรื่อง รายชื่อผู้เข้าร่วมการประมูลใบอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่สำหรับกิจก  
 ารโทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile Telecommunications-IMT) ย่าน 2.1 GHz ฉบับ  
 ลงวันที่ 9 ตุลาคม 2555 ตามหมวด ๕ แห่งพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการ  
 ประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓

โดยอาศัยอำนาจตามรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พุทธศักราช ๒๕๕๐ และพระราชบัญญัติองค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับการประกอบกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ.๒๕๕๓ ดังกล่าวข้างต้น เมื่อวันที่ ๒๗ สิงหาคม ๒๕๕๕ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้ออกประกาศ กสทช. เรื่องหลักเกณฑ์และวิธีการอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่สำหรับกิจการโทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile Telecommunication -IMT) ย่าน ๒.๑ GHz พ.ศ.๒๕๕๕ กล่าวโดยเฉพาะคือ

"ข้อ ๘ คุณสมบัติของผู้ขอรับใบอนุญาต

๘.๑ ผู้ขอรับใบอนุญาตจะต้องมีคุณสมบัติตามที่กำหนดไว้ในมาตรา ๘ แห่งพระราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๔ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคม (ฉบับที่ ๒) พ.ศ. ๒๕๔๙ และต้องมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะต้องห้ามตามที่กำหนดไว้ในข้อ ๓ ของประกาศคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการอนุญาตประกอบกิจการโทรคมนาคมแบบที่สาม

๘.๒ ผู้ขอรับใบอนุญาตต้องเป็นนิติบุคคลประเภทบริษัทจำกัด หรือบริษัทมหาชนจำกัด ที่จัดตั้งขึ้นตามกฎหมายไทย และต้องมีไซคนต่างด้าวตามกฎหมายว่าด้วยการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าวผู้ขอรับใบอนุญาตจะต้องกำหนดข้อห้ามตามประกาศคณะกรรมการกระจายเสียงกิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ เรื่องการกำหนดข้อห้ามการกระทำที่มีลักษณะเป็นการครอบงำกิจการโดยคนต่างด้าว พ.ศ. ๒๕๕๕ พร้อมคำรับรองซึ่งลงนามโดยผู้มีอำนาจลงนามผูกพันนิติบุคคลว่าจะไม่ดำเนินการใด ๆ อันเป็นการขัดต่อข้อห้ามดังกล่าว ภายหลังจากประมุข กรณีผู้รับใบอนุญาตมีการกระทำอันเป็นการฝ่าฝืนข้อห้ามตามวรรคสอง ให้ดำเนินการตามประกาศคณะกรรมการกระจายเสียง กิจการ โทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ เรื่อง การกำหนดข้อห้ามการกระทำที่มีลักษณะเป็นการครอบงำกิจการโดยคนต่างด้าว พ.ศ. ๒๕๕๕

๘.๓ ผู้ขอรับใบอนุญาตจะต้องไม่มีความเกี่ยวโยงกันกับผู้ขอรับใบอนุญาตรายอื่น ไม่

เป็นผู้ถือหุ้นรายใหญ่ ไม่เป็นบริษัทย่อย ไม่เป็นบริษัทร่วม ไม่เป็นผู้มีอำนาจควบคุมหรือถูกควบคุม หรือ  
 ไม่มีการถือหุ้นไขว้กับผู้รับใบอนุญาตรายอื่น เว้นแต่กรณีมีความสัมพันธ์ในลักษณะของการเป็นผู้ให้  
 หรือผู้ได้รับอนุญาต สัมปทาน หรือสัญญา ตามมาตรา ๔๐ แห่งพระราชบัญญัติการประกอบกิจการ  
 โทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๔ ทั้งนี้ ให้เป็นไปตามข้อกำหนดในข้อ ๒ ของประกาศคณะกรรมการกิจการ  
 โทรคมนาคมแห่งชาติ เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการการควบรวมและการถือหุ้นไขว้ในกิจการโทรคมนาคม  
 พ.ศ. ๒๕๕๓

ในการตรวจสอบ หากปรากฏว่าผู้รับใบอนุญาตไม่มีคุณสมบัติตามที่กำหนดหรือ  
 หากปรากฏข้อเท็จจริงภายหลังว่าผู้รับใบอนุญาตที่เป็นผู้เข้าร่วมการประมูล หรือผู้ชนะการประมูล ไม่  
 มีคุณสมบัติตามที่กำหนด คณะกรรมการจะตัดรายชื่อผู้รับใบอนุญาตดังกล่าวออกจากการเป็นผู้ขอ  
 รับใบอนุญาต ผู้เข้าร่วมการประมูล หรือผู้ชนะการประมูล แล้วแต่กรณี

รายละเอียดดังกล่าวไว้ข้างต้นปรากฏตามสำเนาประกาศ กสทช. เรื่องหลักเกณฑ์และ  
 วิธีการอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่สำหรับกิจการโทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile  
 Telecommunications-IMT) ย่าน ๒.๑ GHz พ.ศ.๒๕๕๕ ท้ายคำฟ้องนี้ อันดับที่ ๒

ตามประกาศ กสทช. ในข้อ ๘ ดังกล่าวข้างต้น เกี่ยวกับ เรื่อง การกำหนดข้อห้ามการ  
 กระทำที่มีลักษณะเป็นการครอบงำโดยคนต่างด้าว พ.ศ.๒๕๕๕ ได้กำหนดไว้ในบัญชีข้อห้ามการกระ  
 ทำที่มีลักษณะอันเป็นการครอบงำกิจการโดยคนต่างด้าวไว้ท้ายประกาศฉบับนี้ว่า "การครอบงำกิจการ  
 ผ่านการให้คนต่างด้าว ตัวแทน หรือตัวแทนเข็ดเข้ามาถือหุ้นไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อมเพื่อหลีกเลี่ยง  
 ประกาศฉบับนี้ .....การครอบงำกิจการผ่านการที่คนต่างด้าวมีย่อ  
 ควบคุมหรือมีอิทธิพลไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อมในการกำหนดนโยบาย การบริหารจัดการ การดำเนิน  
 งาน หรือการแต่งตั้งกรรมการหรือผู้บริหารระดับสูง ผู้บริหารระดับสูง หมายถึง ประธานกรรมการ  
 กรรมการผู้จัดการ ผู้จัดการ ผู้อำนวยการ หัวหน้าผู้บริหารด้านจัดซื้อ หัวหน้าผู้บริหารด้านการเงิน หรือ  
 บุคคลอื่นใดซึ่งมีอำนาจควบคุมหรืออิทธิพลต่อการบริหารกิจการหรือประกอบกิจการโทรคมนาคมในกิจ

การของผู้ขอรับใบอนุญาต หรือผู้รับใบอนุญาต " ปรากฏตามประกาศ ท้ายคำฟ้องเอกสารหมายเลข ๓

ตามประกาศ กสทช. ดังกล่าวข้างต้น ในข้อ ๘. ได้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และที่ ๒ ได้วางเงื่อนไข

เกี่ยวกับคุณสมบัติของผู้ขอรับใบอนุญาต ว่า "ผู้ขอรับใบอนุญาตจะต้องมีคุณสมบัติตามที่กำหนดไว้ใน

มาตรา ๘ แห่งพระราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคม พ.ศ.๒๕๔๔ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระ

ราชบัญญัติการประกอบกิจการโทรคมนาคม (ฉบับที่ ๒) พ.ศ.๒๕๔๙ และต้องมีคุณสมบัติและไม่มี

ลักษณะต้องห้ามตามที่กำหนดในข้อ ๓. ของประกาศ กทช. เรื่อง หลักเกณฑ์และวิธีการอนุญาตประกอบ

กิจการโทรคมนาคมแบบที่สาม และผู้ขอรับใบอนุญาตต้องเป็นนิติบุคคลประเภทบริษัทจำกัด ที่จัดตั้ง

ขึ้นตามกฎหมายไทย และต้องมีไซคนต่างด้าวตามกฎหมายว่าด้วยการประกอบธุรกิจของคนต่างด้าว

ผู้ขอรับใบอนุญาตจะต้องกำหนดข้อห้ามตามประกาศ กสทช. เรื่อง การกำหนดข้อห้ามการกระทำที่มี

ลักษณะเป็นการครอบงำโดยคนต่างด้าว พ.ศ.๒๕๕๕ พร้อมคำรับรองซึ่งลงนามโดยผู้มีอำนาจลงนาม

ผูกพันนิติบุคคลว่าจะไม่ดำเนินการใด ๆ อันเป็นการขัดต่อข้อห้ามดังกล่าว .....

และตามประกาศฉบับนี้ได้กำหนดไว้ในบัญชีข้อห้ามการกระทำที่มีลักษณะอันเป็นการ

ครอบงำกิจการโดยคนต่างด้าวไว้ท้ายประกาศฉบับนี้ว่า " การครอบงำกิจการผ่านการให้คนต่างด้าว

ตัวแทน หรือตัวแทนเข็ดเข้ามาถือหุ้นไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อมเพื่อหลีกเลี่ยงประกาศฉบับนี้ .....

.....การครอบงำกิจการผ่านการที่คนต่างด้าวมีย่ออำนาจควบคุมหรือมีอิทธิพลไม่

ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อมในการกำหนดนโยบาย การบริหารจัดการ การดำเนินงาน หรือการแต่งตั้ง

กรรมการหรือผู้บริหารระดับสูง ผู้บริหารระดับสูง หมายถึง ประธานกรรมการ กรรมการผู้จัดการ

ผู้จัดการ ผู้อำนวยการ หัวหน้าผู้บริหารด้านจัดซื้อ หัวหน้าผู้บริหารด้านการเงิน หรือบุคคลอื่นใดซึ่งมี

อำนาจควบคุมหรืออิทธิพลต่อการบริหารกิจการหรือประกอบกิจการโทรคมนาคมในกิจการของผู้ขอรับ

ใบอนุญาตหรือผู้รับใบอนุญาต

ต่อมาในวันที่ ๙ ตุลาคม ๒๕๕๕ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ โดยผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ได้ประกาศรายชื่อผู้มีสิทธิเข้ารับการประมูล 3G ปรากฏว่ามีรายชื่อผู้มีสิทธิเข้าร่วมประมูลเพียง ๓ ราย จาก ๑๗ ราย

ชื่อผู้มีสิทธิเข้ารับการประมูล 3G ปรากฏว่ามีรายชื่อผู้มีสิทธิเข้าร่วมประมูลเพียง ๓ ราย จาก ๑๗ ราย



คือ ๑. บริษัท แอดวานซ์ ไวร์เลส เน็ตเวิร์ก (AWN) ๒. บริษัท ดีแทค เนทเวอร์ค จำกัด และ ๓. บริษัท เรียวล ฟิวเจอร์ จำกัด ปรากฏตามลํานาประกาศ กสทช.เรื่อง รายชื่อผู้เข้าร่วมการประมูลใบอนุญาตให้ใช้เครื่องความถี่สำหรับกิจการโทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล International Mobile Telecommunications-IMT) ย่าน ๒.๑ GHz ฉบับลงวันที่ ๙ ตุลาคม ๒๕๕๕. ปรากฏตามประกาศท้ายคำฟ้องเอกสารหมายเลข ๔

จากประกาศดังกล่าวในข้อ ๒.ข้างต้น เป็นคำสั่งที่ออกโดยผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ โดยอาศัยอำนาจตามประกาศหลักเกณฑ์และวิธีการอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่สำหรับกิจการโทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile Telecommunications-IMT) ย่าน 2.1 GHz พ.ศ. ๒๕๕๕ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ซึ่งเป็นเจ้าหน้าที่ของรัฐ กระทำการแทนรัฐ ออกประกาศเพื่ออนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่สำหรับกิจการโทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (3G) หรือให้ผู้ประกอบการในกิจการโทรคมนาคมเข้าร่วมการประมูลและให้สัมปทานคลื่นความถี่ของชาติจากรัฐ โดยปรากฏรายชื่อบริษัท ดีแทค เนทเวอร์ค จำกัด ซึ่งเป็นบริษัทที่มีคนต่างด้าวเข้าครอบงำกิจการ จึงเป็นสัญญาทางปกครอง ดังนั้น ประกาศฉบับนี้ จึงย่อมส่งผลกระทบต่อประโยชน์ส่วนได้ส่วนเสียหลายๆประการอันจะตกกับผู้บริโภคอย่างเห็นประจักษ์ กล่าวคือ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และที่ ๒ ได้ประกาศกำหนดหลักเกณฑ์คุณสมบัติของผู้เข้าร่วมประมูลดังกล่าวไว้ข้างต้น กล่าวโดยเฉพาะคือ ต้องไม่เข้าลักษณะอันต้องห้ามในลักษณะเป็นการครอบงำกิจการผ่านการให้คนต่างด้าว ตัวแทน หรือตัวแทนเข็ดเข้ามาถือหุ้นไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อมเพื่อหลีกเลี่ยงประกาศฉบับนี้ การครอบงำกิจการผ่านการที่คนต่างด้าวมีอำนาจควบคุมหรือมีอิทธิพลไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อมในการกำหนดนโยบาย การบริหารจัดการ การดำเนินงาน หรือการแต่งตั้งกรรมการหรือผู้บริหารระดับสูง ผู้บริหารระดับสูง หมายถึง ประธานกรรมการ กรรมการผู้จัดการ ผู้จัดการ ผู้อำนวยการ หัวหน้าผู้บริหารด้านจัดซื้อ หัวหน้าผู้บริหารด้านการเงิน หรือบุคคลอื่นใดซึ่งมีอำนาจควบคุมหรืออิทธิพลต่อการบริหารกิจการหรือประกอบกิจการโทรคมนาคมในกิจการของผู้ขอรับใบอนุญาต หรือผู้รับใบอนุญาต

เมื่อปรากฏว่าในวันที่ ๙ ตุลาคม ๒๕๕๕ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และที่ ๒ ได้ประกาศรายชื่อผู้

เข้ารับการประมวลการจัดสรรคลื่นความถี่ดังกล่าว ปรากฏว่ามีเพียง ๓ รายที่เป็นผู้เข้าร่วมการประมวล คือ

๑. บริษัท แอดวานซ์ ไทร์เลส เน็ตเวิร์ก (AWN) ๒. บริษัท ดีแทค เนทเวอร์ค จำกัด และ ๓. บริษัท เร็วดี ฟิวเจอร์ จำกัด ซึ่ง ๑ ใน ๓ บริษัทดังกล่าว มีบริษัท ดีแทค เนทเวอร์ค จำกัด เป็นนิติบุคคลประเภทบริษัท จำกัดตามกฎหมายไทย แต่กรรมการที่มีอำนาจในการบริหารบริษัท ปรากฏว่ามี นายจอน ทราวีส เอ็ดดี้ หรือนายจอน เอ็ดดี้ อับดุลลาห์ สัญชาติอเมริกัน เชื้อชาติอเมริกัน ซึ่งเป็นคนต่างด้าว มีอำนาจเป็น กรรมการ ๑ ใน ๒ ที่มีอำนาจลงนามผูกพันบริษัท นอกจากนี้ นายจอน ทราวีส เอ็ดดี้ หรือนายจอน เอ็ดดี้ อับดุลลาห์ ยังเป็นกรรมการผู้มีอำนาจผูกพันในบริษัท โทเทิล แอ็คเซ็ส คอมมูนิเคชั่น จำกัด (มหาชน) ซึ่งเป็นผู้ถือหุ้นรายใหญ่ในบริษัท ดีแทค เนทเวอร์ค จำกัด ด้วย ดังปรากฏตามสำเนาหนังสือรับรอง ออกโดยกระทรวงพาณิชย์ คณะผู้บริหาร ข้อมูลจากตลาดหลักทรัพย์แห่งประเทศไทย และข่าวไอที - นวัตกรรม ปรากฏตามเอกสารท้ายฟ้อง หมายเลข 5-6-7- และ 8 ซึ่งขัดแย้งกับคำสั่งของคณะกรรมการ กสทช. ที่ ออกโดยประกาศ กสทช. เรื่องการกำหนดข้อห้ามการกระทำที่มีลักษณะเป็นการครอบงำกิจการโดยคน ต่างด้าว พ.ศ.๒๕๕๕ ที่ได้กำหนดข้อห้ามการกระทำที่มีลักษณะอันเป็นการครอบงำกิจการโดยคน ต่างด้าวไว้ว่า บริษัทที่เข้าร่วมประมวลจะต้องไม่มีการบริหารกิจการหรือการดำเนินการใด ๆ ที่เกี่ยวข้อง กับการกำหนดนโยบาย การบริหารจัดการ การดำเนินงาน หรือการแต่งตั้งกรรมการหรือผู้บริหารระดับสูง โดยการครอบงำกิจการโดยคนต่างด้าว

เมื่อพิจารณาถึงลักษณะการบริหารและการดำเนินการกิจการของบริษัท ดีแทค เนทเวอร์ค จำกัด ผู้เข้าร่วมประมวลแล้วปรากฏว่ามีนายจอน ทราวีส เอ็ดดี้ หรือนายจอน เอ็ดดี้ อับดุลลาห์ ซึ่งเป็นคน ต่างด้าวเป็นกรรมการผู้มีอำนาจกระทำการแทนบริษัทในกิจการต่าง ๆ รวมทั้งตามวัตถุประสงค์ของบริษัท ทั้ง ๔๙ ข้อ อันเข้าลักษณะของการมีอำนาจควบคุมหรือมีอิทธิพลไม่ว่าทั้งทางตรง และ ทางอ้อมในการ กำหนดนโยบาย การบริหารจัดการ การดำเนินงาน การแต่งตั้งกรรมการหรือผู้บริหารระดับสูงของบริษัท อันเข้าลักษณะอันเป็นการกระทำที่มีลักษณะเป็นการครอบงำกิจการของ บริษัท ดีแทค เนทเวอร์ค จำกัด

ด้วย เหตุนี้ บริษัท ดีแทค เนทเวอร์ค จำกัด จึงขาดคุณสมบัติของผู้ขอรับใบอนุญาตและ

ไม่มีสิทธิเข้าร่วมการประมูลในครั้งนี้ และยังคงต้องรับผิดชอบในกรณีมีการกระทำ หรือละเว้นการกระทำที่เป็นการฝ่าฝืนข้อกำหนดตามหนังสือยินยอม ซึ่งให้สิทธิคณะกรรมการในการพิจารณาตัดสินสิทธิการเข้าร่วมการประมูลเป็นหลักประกันในการประมูล ให้รับผิดชอบใช้ค่าเสียหายหรือค่าใช้จ่ายในการดำเนินการให้ใบอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่ IMT ย่าน ๒.๑ GHz โดยการประมูลดังกล่าว ตลอดจนค่าใช้จ่ายที่จะเกิดขึ้น หากจะต้องมีการจัดประมูลคลื่นความถี่ใหม่เต็มจำนวน ทั้งนี้ ตามประกาศในข้อ ๕. ด้วย ดังนั้น การที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และที่ ๒ ได้ออกประกาศรายชื่อผู้เข้าร่วมประมูลใบอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่สำหรับกิจการโทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile Telecommunications-IMT) ย่าน ๒.๑GHz ดังกล่าวโดย ปรากฏรายชื่อ บริษัท ดีแทค เนทเวอร์ค จำกัด ซึ่งเป็นบริษัทที่มีคนต่างด้าวมีอำนาจครอบงำกิจการ คำสั่งของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และที่ ๒ จึงเป็นคำสั่งทางปกครองที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย

ด้วยเหตุนี้สมาคมสถาบันคุ้มครองสิทธิประโยชน์ผู้บริโภคผู้ฟ้องคดีที่ ๑ ในฐานะผู้คุ้มครองสิทธิของผู้บริโภคผู้ฟ้องคดีที่ ๒ ซึ่งเป็นเจ้าของคลื่นความถี่ซึ่งเป็นทรัพยากรของชาติและเป็นผู้ให้บริการโทรศัพท์มือถือของบริษัท ดีแทค จำกัดมาเป็นเวลากว่า ๑๐ ปีเป็นผู้บริโภคข้อมูลข่าวสารผ่านดาวเทียมและโทรทัศน์ของบริษัทดังกล่าว จึงทำให้ผู้ฟ้องคดีมีส่วนได้เสียอันอาจได้รับความเดือดร้อนเสียหายต่อการละเลยการปฏิบัติหน้าที่ตามกฎหมายของผู้ถูกฟ้องคดีดังกล่าวข้างต้น หากบริษัท ดีแทค เนทเวอร์ค จำกัด ผู้เข้าร่วมการประมูลได้รับการคัดเลือกให้เข้าร่วมการประมูลและได้สัมปทานจากรัฐ และเป็นสัญญาทางปกครองในรูปแบบสัญญาสัมปทานตามมาตรา ๓ แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าว ย่อมส่งผลให้นายจอน ทราวีส เอ็ดดี้ หรือ จอน เอ็ดดี้ อับดุลลาห์ คนต่างด้าวที่มีอำนาจควบคุมหรือมีอิทธิพลไม่ว่าโดยตรงหรือโดยอ้อมในบริษัท ดีแทค เนทเวอร์ค จำกัด ดังกล่าว สามารถกำหนดทิศทางการบริหารของบริษัท ดีแทค เนทเวอร์ค จำกัด หาก บริษัท ดีแทค เนทเวอร์ค จำกัด ได้รับสัมปทานย่อมมีโอกาสล่วงรู้ความลับเกี่ยวกับการสื่อสารของผู้บริโภคซึ่งเป็นผู้ใช้บริการ หากการบริการตกอยู่ในมือของคนต่างด้าว อาจก่อให้เกิดความเดือดร้อนหรือเสียหายได้ในอนาคตและอาจเป็นภัยต่อความมั่นคงของประเทศ ผู้บริโภคย่อมจะได้รับความเดือดร้อนเสียหายอันมิอาจหลีกเลี่ยงได้ อันเกิดจากการกระทำหรือละเว้นการกระทำ

ของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ และที่ ๒ ซึ่งเป็นหน่วยงานทางปกครองที่มีอำนาจหน้าที่ตามกฎหมายในการกำกับดูแลเกี่ยวกับการให้หรือการบอกเลิกสัมปทานดังกล่าว ผู้ฟ้องคดีจึงได้รับความเสียหายโดยตรง เทียบนัยคำพิพากษาศาลปกครองสูงสุด คำร้องที่ ๒๘๑/๒๕๔๙ คำสั่งที่ ๕๘๕/๒๕๔๙ ปรากฏตามท้ายฟ้องเอกสารหมายเลข ๙

เมื่อการกระทำของ บริษัท ดีแทค เนทเวอร์ค จำกัด เป็นการฝ่าฝืนต่อกฎหมาย และการอนุญาตให้บริษัท ดีแทค เนทเวอร์ค จำกัด ได้เข้ารับการประมูลย่อมส่งผลให้การจัดสรรคลื่นความถี่ของชาติอันเป็นทรัพยากรของประเทศต้องตกไปอยู่ในความควบคุมหรือมีอิทธิพลของคนต่างด้าว และมีผลกระทบต่อความมั่นคงของประเทศชาติและทำให้ประเทศชาติต้องเสียประโยชน์อย่างมหาศาล และการประกาศรายชื่อบริษัทนี้ให้เป็นผู้มีสิทธิเข้าร่วมประมูล ย่อมแสดงให้เห็นถึงการปฏิบัติหน้าที่ของคณะกรรมการฯ ไม่ได้ดำเนินการใดๆ เพื่อป้องกันการครอบงำโดยบุคคลอื่นซึ่งเป็นคนต่างด้าว อันเป็นการขัดต่อเจตนารมณ์ของกฎหมาย และรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พุทธศักราช ๒๕๕๐ มาตรา ๔๗ เพื่อยังไม่ให้เกิดความเสียหายแก่ประเทศไทยและผู้บริโภคต้องได้รับความเสียหาย

ควรมีควรรแล้วแต่จะโปรด

คำขอของผู้ฟ้องคดี (ระบுவัตถุประสงค์หรือความต้องการของผู้ฟ้องคดี)

๑. ขอให้เพิกถอนประกาศของผู้ถูกฟ้อง ที่ 1, 2 (ประกาศสำนักงานคณะกรรมการกิจการกระจายเสียงกิจการโทรทัศน์และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ เรื่องรายชื่อผู้เข้าร่วมการประมูลใบอนุญาตให้ใช้คลื่นความถี่สำหรับกิจการโทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล (International Mobile Telecommunication-IMT) ย่าน ๒.๑GHz ฉบับลงวันที่ 9 ตุลาคม 2555

๒. ขอให้ศาลมีคำสั่งไต่สวนฉุกเฉินและกำหนดวิธีการคุ้มครองชั่วคราว โดยมีคำสั่งห้ามเปิดการประมูลให้ผู้มีรายชื่อมีสิทธิเข้าร่วมประมูลตามประกาศของผู้ถูกฟ้องที่ 1, 2 (ประกาศสำนักงานคณะกรรมการกิจการกระจายเสียงกิจการโทรทัศน์และกิจการโทรคมนาคม) เรื่อง รายชื่อผู้เข้าร่วมการประมูลใบอนุญาตให้ใช้เครื่องความถี่สำหรับกิจการโทรคมนาคมเคลื่อนที่สากล International Mobile Telecommunications-IMT) ย่าน ๒๑ GHz ในวันที่ 16 ตุลาคม 2555

๕. \_\_\_\_\_



(ลงชื่อ) \_\_\_\_\_ ผู้ฟ้องคดีที่ 1

( นายประยัด เสนวิรัช )

(ลงชื่อ) \_\_\_\_\_ ผู้ฟ้องคดีที่ 2