

ที่ นร ๐๙๐๑/ ๑๔๗๕

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
๑ ถนนพระอาทิตย์ เขตพระนคร
กรุงเทพฯ ๑๐๒๐๐

๔ กรกฎาคม ๒๕๕๔

เรื่อง สัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศน์สี

เรียน ประธานกรรมการบริษัท อสมท จำกัด (มหาชน)

อ้างถึง หนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๙๐๑.๑๗/ป ๔๑๘
ลงวันที่ ๙ มิถุนายน ๒๕๕๔สิ่งที่ส่งมาด้วย บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่อง สัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศน์สี
ระหว่างบริษัท อสมท จำกัด (มหาชน) กับบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด

ตามที่บริษัท อสมท จำกัด (มหาชน) ได้ขอหารือปัญหาข้อกฎหมายเกี่ยวกับสัญญา
ร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศน์สีระหว่าง บมจ. อสมท กับบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด
และสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้ขอให้สำนักนายกรัฐมนตรี (สำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรี
และสำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ) กระทรวงการคลัง (สำนักงาน
ปลัดกระทรวง กรมบัญชีกลาง และสำนักงานคณะกรรมการนโยบายรัฐวิสาหกิจ) สำนักงาน
คณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ
และบริษัท อสมท จำกัด (มหาชน) แต่งตั้งผู้แทนไปชี้แจงข้อเท็จจริง นั้น

บัดนี้ คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) ได้พิจารณาข้อหารือดังกล่าวและ
มีความเห็นปรากฏตามบันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาที่ได้ส่งมาด้วยนี้ อนึ่ง สำนักงาน
คณะกรรมการกฤษฎีกาได้แจ้งผลการพิจารณาไปยังสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรีเพื่อทราบ
ตามระเบียบด้วยแล้ว

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ



(นายอัคร จารุจินดา)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักอำนวยการ

ฝ่ายกฎหมายการเงิน

โทร. ๐ ๒๒๒๖ ๕๑๖๗ (นายทวีศักดิ์ฯ)

โทรสาร ๐ ๒๒๒๖ ๕๑๖๘

www.krisdika.go.th

www.lawreform.go.th

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
เรื่อง สัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศนีสื่อระหว่างบริษัท อสมท จำกัด (มหาชน)
กับบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด

บริษัท อสมท จำกัด (มหาชน) ได้มีหนังสือ ที่ นร ๖๑๐๐(๙)/๑๑๙๗ ลงวันที่ ๑๑ เมษายน ๒๕๕๔ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา สรุปความได้ว่า บริษัท อสมท จำกัด (มหาชน) (บมจ. อสมท) เป็นรัฐวิสาหกิจสังกัดสำนักนายกรัฐมนตรี จดทะเบียนจัดตั้งในรูปแบบบริษัท มหาชนจำกัด เมื่อวันที่ ๑๗ สิงหาคม ๒๕๔๗ ด้วยการแปลงสภาพมาจากองค์การสื่อสารมวลชนแห่งประเทศไทย (อ.ส.ม.ท.) ตามพระราชบัญญัติทุนรัฐวิสาหกิจ พ.ศ. ๒๕๔๒ และจดทะเบียนในตลาดหลักทรัพย์แห่งประเทศไทย เมื่อวันที่ ๘ ตุลาคม ๒๕๔๗ โดยได้โอนกิจการ สิทธิ หนี้ ความรับผิดชอบ และสินทรัพย์ของ อ.ส.ม.ท. ให้แก่ บมจ. อสมท ซึ่งรวมถึงสิทธิหน้าที่ตามสัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศนีสื่อระหว่าง อ.ส.ม.ท. กับบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด เพื่อดำเนินการออกอากาศสถานีโทรทัศน์ไทยทีวีสีช่อง ๓ รวม ๔ ฉบับ ซึ่งสัญญาดังกล่าวมีสาระสำคัญ ดังนี้

(๑) สัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศนีสื่อ ฉบับลงวันที่ ๒๘ เมษายน ๒๕๒๑ ระหว่าง อ.ส.ม.ท. กับบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด มีระยะเวลา ๑๐ ปี นับแต่วันที่ ๒๖ มีนาคม ๒๕๒๓ ถึงวันที่ ๒๕ มีนาคม ๒๕๓๓ โดยได้กำหนดเรื่องอัตราค่าตอบแทนไว้ในสัญญาข้อ ๕ ว่า “บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์” ตกลงจ่ายค่าตอบแทนในการเข้าร่วมดำเนินกิจการโทรทัศนีสื่อ ให้แก่ “อ.ส.ม.ท.” เป็นจำนวนร้อยละ ๖.๕ (หกจุดห้า) ของรายรับทั้งหมดที่ได้รับระหว่างอายุสัญญานี้ ก่อนหักรายจ่ายใด ๆ (GROSS-REVENUE) แต่ต้องไม่น้อยกว่า ๗๘,๐๐๐,๐๐๐ บาท (เจ็ดสิบล้านบาทถ้วน) โดยแบ่งจ่ายเป็นรายปี”

(๒) สัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศนีสื่อ ฉบับแก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๑ เมื่อวันที่ ๑๓ กันยายน ๒๕๒๕ ได้แก้ไขในเรื่องค่าตอบแทนรายปีและการคิดค่าตอบแทนให้เป็นไปตามงบดุลประจำปีที่ถูกต้องซึ่งได้ยื่นต่อทางราชการ ดังนี้ “บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์” ตกลงจ่ายค่าตอบแทนในการเข้าร่วมดำเนินกิจการโทรทัศนีสื่อ ให้แก่ “อ.ส.ม.ท.” เป็นจำนวนร้อยละ ๖.๕ (หกจุดห้า) ของรายได้ทั้งหมดที่ได้รับจากการดำเนินกิจการส่งโทรทัศนีสื่อ และที่เกี่ยวข้องกับกิจการส่งโทรทัศนีสื่อ ก่อนหักค่าใช้จ่ายใด ๆ ตามงบดุลประจำปีที่ถูกต้อง และซึ่งได้ยื่นต่อทางราชการแล้วตลอดอายุสัญญานี้ แต่ต้องไม่น้อยกว่า ๑๔๘,๒๓๔,๗๗๙.๘๒ บาท (หนึ่งร้อยสี่สิบล้านสองแสนสามหมื่นสี่พันเจ็ดร้อยเจ็ดสิบกบาทแปดสิบลองสตางค์) โดยแบ่งจ่ายให้เป็นรายปี”

ส่งพร้อมหนังสือ ที่ นร ๐๙๐๑/๐๘๗๐ ลงวันที่ ๘ กรกฎาคม ๒๕๕๔ ซึ่งสำนักงาน
คณะกรรมการกฤษฎีกามีถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

(๓) สัญญาร่วมดำเนินการส่งโทรทัศน์สี ฉบับแก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๒ เมื่อวันที่ ๑๖ กรกฎาคม ๒๕๓๐ เพื่อขยายเครือข่ายโทรทัศน์ในส่วนภูมิภาคของช่อง ๙ และช่อง ๓ รวม ๒๒ แห่ง และขยายระยะเวลาของสัญญาออกไป ๒๐ ปี นับแต่วันที่ ๒๖ มีนาคม ๒๕๓๓ ถึง ๒๕ มีนาคม ๒๕๕๓ ทั้งนี้ อ.ส.ม.ท. ได้ให้คำมั่นในสัญญาว่า เมื่อครบกำหนด ๒๐ ปี ตามสัญญา จะขยายอายุสัญญาออกไปอีก ๑๐ ปี โดยบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด จะต้องตกลงในเรื่องค่าตอบแทนไม่น้อยกว่า ๒,๐๐๒,๓๙๐,๐๐๐ บาท รวมทั้งต้องปรับปรุงเครื่องมืออุปกรณ์ต่าง ๆ ดังปรากฏในสัญญาข้อ ๗ ซึ่งระบุว่า “เมื่อ “บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์” ดำเนินการออกอากาศ ส่วนกลางและส่วนภูมิภาคครบกำหนดเวลาในข้อ ๕, ๖ หาก อ.ส.ม.ท. ยังมีนโยบายที่จะให้เอกชน เข้าร่วมดำเนินการออกอากาศของสถานีโทรทัศน์ไทยทีวีสีช่อง ๓ ในส่วนกลางและส่วนภูมิภาคต่อไป และหากการดำเนินการของ “บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์” ตามสัญญาที่ผ่านมาเป็นไปโดยเรียบร้อย อ.ส.ม.ท. จะพิจารณาให้สิทธิแก่ “บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์” เป็นรายแรก โดย “บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์” จะต้องแจ้งความประสงค์พร้อมด้วยข้อเสนอเป็นลายลักษณ์อักษรมายัง อ.ส.ม.ท. ก่อนครบกำหนดดังกล่าวไม่น้อยกว่า ๒ ปี และเมื่อคู่สัญญาทำความตกลงในเรื่องค่าตอบแทนซึ่งต้องไม่น้อยกว่า ๒,๐๐๒,๓๙๐,๐๐๐ บาท (สองพันสองล้านสามแสนเก้าหมื่นบาทถ้วน) รวมทั้งการปรับปรุงเครื่องมืออุปกรณ์ต่าง ๆ และเงื่อนไขอื่น ๆ ที่จำเป็นแล้ว อ.ส.ม.ท. จะขยายระยะเวลาการดำเนินการออกอากาศทั้งส่วนกลางและส่วนภูมิภาคให้แก่ “บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์” ออกไปอีก ๑๐ ปี”

(๔) สัญญาร่วมดำเนินการส่งโทรทัศน์สี ฉบับแก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๓ เป็นสัญญาที่ใช้บังคับอยู่ในปัจจุบัน โดยได้มีการแก้ไขเพิ่มเติมในเรื่องการขยายเวลาสัญญาออกไปอีก ๑๐ ปี ปรากฏในสัญญาข้อ ๗ ซึ่งระบุว่า “เมื่อ “บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์” ดำเนินการออกอากาศ ส่วนกลางและส่วนภูมิภาคครบกำหนดเวลาในข้อ ๕, ๖ โดย “บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์” ไม่ผิดสัญญาแล้ว อ.ส.ม.ท. ตกลงให้ “บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์” ร่วมดำเนินการออกอากาศ สถานีโทรทัศน์ไทยทีวีสีช่อง ๓ ในส่วนกลางและส่วนภูมิภาคต่อไปอีกมีกำหนด ๑๐ ปี ตามเงื่อนไข และข้อกำหนดในสัญญานี้ โดยมีค่าตอบแทนรวมเป็นเงินไม่น้อยกว่า ๒,๐๐๒,๖๑๐,๐๐๐ บาท (สองพันสองล้านหกแสนหนึ่งหมื่นบาทถ้วน) โดยแบ่งจ่ายให้เป็นรายปีตามหลักเกณฑ์ซึ่งปรากฏรายละเอียดและเงื่อนไขตามเอกสารผนวกหมายเลข ๔ แนบท้ายสัญญาร่วมดำเนินการส่งโทรทัศน์สี ฉบับแก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๓ ลงวันที่ ๒ พฤษภาคม ๒๕๓๒ และคู่สัญญาได้ลงลายมือชื่อไว้และถือเป็นส่วนหนึ่งของสัญญานี้ด้วย นอกจากนั้นจะต้องปรับปรุงเครื่องมืออุปกรณ์ต่าง ๆ ที่จำเป็น เพื่อให้การออกอากาศได้กระทำกันต่อเนื่องและใช้การได้ดีเสมอ ในวงเงินไม่ต่ำกว่า ๕๐ ล้านบาท (ห้าสิบล้านบาท) โดย “บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์” จะต้องเสนอโครงการปรับปรุงให้ อ.ส.ม.ท. เห็นชอบเสียก่อน

“บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์” ยินยอมให้ อ.ส.ม.ท. สงวนสิทธิที่จะปรับปรุงค่าตอบแทนที่กำหนดไว้เป็นรายปีดังกล่าวในวรรคแรกเสียใหม่ได้เฉพาะในกรณีอัตราเพิ่มของดัชนีค่าครองชีพ (เงินเฟ้อ) ที่ประกาศโดยทางราชการ ปีใดในช่วงการขยายอายุสัญญาสูงเกินกว่าร้อยละ ๕ ขึ้นไป ให้นำอัตรานั้นมาคำนวณค่าตอบแทนในปีนั้นใหม่จากฐานของค่าตอบแทนในปีที่ผ่านมา แต่ทั้งนี้ในปีใดดัชนีค่าครองชีพ (เงินเฟ้อ) สูงเกินกว่าร้อยละ ๑๐ ให้คิดอัตราสูงสุดเป็นร้อยละ ๑๐ ส่วนในปีถัดไปให้ใช้ค่าตอบแทนที่คำนวณได้ใหม่เป็นฐานคิด ตามหลักเกณฑ์ในอัตราเพิ่มร้อยละ ๕ ต่อปี”

สำหรับสัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศนีสี ๓ ช่องแบบเพิ่มเติมครั้งที่ ๓ ซึ่งเป็นสัญญาที่ใช้บังคับอยู่ในปัจจุบัน นั้น มีความเป็นมาดังนี้

๔.๑ เมื่อวันที่ ๒๖ พฤศจิกายน ๒๕๓๑ บริษัท บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด มีหนังสือขอความเป็นธรรมถึง ฯพณฯ นายกรัฐมนตรี (พลเอกชาติชาย ชุณหะวัณ) ขอให้ทบวงปรับปรุงแก้ไขสัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศนีสี ๓ ช่องเพิ่มเติมครั้งที่ ๒ ฉบับลงวันที่ ๑๖ กรกฎาคม ๒๕๓๐ ซึ่งนายกรัฐมนตรี (พลเอกชาติชาย ชุณหะวัณ) ได้มอบให้ ร.ต.อ. เฉลิม อยู่บำรุง รัฐมนตรีประจำสำนักนายกรัฐมนตรี และประธานกรรมการ อ.ส.ม.ท. พิจารณา

๔.๒ รัฐมนตรีประจำสำนักนายกรัฐมนตรี (ร.ต.อ. เฉลิม อยู่บำรุง) ได้เสนอผลการพิจารณาข้อเสนอของบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด ต่อ นายกรัฐมนตรี (พลเอกชาติชาย ชุณหะวัณ) โดยมีความเห็นให้ปรับปรุงแก้ไขสัญญา ใน ๗ ประเด็น ดังนี้

ประการที่หนึ่ง ให้ขยายเวลาร่วมดำเนินการออกอากาศในสัญญาข้อ ๗ ออกไปอีก ๑๐ ปี โดยกำหนดค่าตอบแทนเป็นรายปี เป็นเงิน ๒,๐๐๒,๖๑๐,๐๐๐ บาท ทั้งนี้ อ.ส.ม.ท. สงวนสิทธิที่จะปรับปรุงค่าตอบแทนดังกล่าวในกรณีอัตราเพิ่มของดัชนีค่าครองชีพหรือภาวะเงินเฟ้อเกินกว่า ๕ เปอร์เซ็นต์ขึ้นไป ให้นำอัตราที่เพิ่มนั้นมาคำนวณค่าตอบแทนในปีนั้นใหม่ โดยคิดจากฐานของค่าตอบแทนในปีที่ผ่านมา สำหรับในปีถัดไปให้คำนวณโดยใช้ค่าตอบแทนที่คำนวณได้ใหม่นั้นเป็นฐาน แล้วคิดอัตราเพิ่ม ๕ เปอร์เซ็นต์ต่อปี โดยในปีใดดัชนีค่าครองชีพหรือเงินเฟ้อสูงเกินกว่า ๑๐ เปอร์เซ็นต์ ให้คิดอัตราสูงสุดเป็น ๑๐ เปอร์เซ็นต์ ส่วนการปรับปรุงเครื่องมืออุปกรณ์ ให้กำหนดวงเงินไว้ไม่ต่ำกว่า ๕๐ ล้านบาท

ประการที่สอง ในการบำรุงรักษาซ่อมแซมเสาอากาศและเครื่องมือและอุปกรณ์ที่ใช้ร่วมกันระหว่าง อ.ส.ม.ท. กับบริษัทฯ ให้คู่สัญญาออกค่าใช้จ่ายฝ่ายละครึ่ง

ประการที่สาม ให้งดการนำค่าตอบแทนด้วยวิธีการคิดคำนวณในอัตราร้อยละ ๖.๕ ของรายได้ทั้งหมดก่อนหักค่าใช้จ่ายมาใช้บังคับ โดยให้ใช้ค่าตอบแทนที่ระบุไว้เป็นรายปีตามเอกสารผนวกหมายเลข ๕ ท้ายสัญญา

ประการที่สี่ การลงทุนของบริษัทฯ จะต้องได้รับความเห็นชอบจาก อ.ส.ม.ท. ก่อน ส่วนการเพิ่มทุน การเปลี่ยนแปลงผู้ถือหุ้น การเปลี่ยนแปลงแก้ไขข้อบังคับของบริษัทฯ ในข้อสาระสำคัญจะต้องแจ้งให้ อ.ส.ม.ท. ทราบภายใน ๑๕ วัน นับแต่วันที่ได้ดำเนินการไปแล้ว

ประการที่ห้า ในกรณีบริษัทฯ ไม่ปฏิบัติตามข้อกำหนดในสัญญา ซึ่งตามสัญญา อ.ส.ม.ท. จะแจ้งให้บริษัทฯ ปฏิบัติให้ถูกต้อง หากไม่ปฏิบัติตามกำหนด อ.ส.ม.ท. มีสิทธิเรียกค่าเสียหายหรือให้งดการออกอากาศหรือมีสิทธิบอกเลิกสัญญา ควรแก้ไขเปิดโอกาสให้บริษัทฯ ได้ชี้แจงเหตุผลเสียก่อน

ประการที่หก การบอกเลิกสัญญา ในกรณีบริษัทฯ ไม่ได้ทำผิดสัญญาควรให้ คณะรัฐมนตรีพิจารณา เนื่องจากสัญญาฉบับนี้มีทุนทรัพย์สูงและขั้นตอนในการทำสัญญาได้ผ่านการอนุมัติจากคณะรัฐมนตรีมาแล้ว

ประการที่เจ็ด การตั้งอนุญาโตตุลาการมิได้กำหนดจำนวนอนุญาโตตุลาการไว้ ควรกำหนดจำนวนอนุญาโตตุลาการไว้ฝ่ายละ ๒ คน เพื่อให้สอดคล้องกับพระราชบัญญัติอนุญาโตตุลาการ พ.ศ. ๒๕๓๐

๔.๓ คณะรัฐมนตรีในคราวประชุมเมื่อวันที่ ๑๘ เมษายน ๒๕๓๒ มีมติเห็นชอบในหลักการปรับปรุงแก้ไขสัญญาร่วมดำเนินการกิจการส่งโทรทัศน์สีระหว่าง อ.ส.ม.ท. กับบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด รวม ๗ ประเด็น ตามที่รัฐมนตรีประจำสำนักนายกรัฐมนตรีเสนอ สำหรับการกำหนดค่าตอบแทนเป็นรายปี ให้ระบุว่ามีน้อยกว่า ๒,๐๐๒,๖๑๐,๐๐๐ บาท และได้มีการลงนามสัญญาร่วมดำเนินการกิจการส่งโทรทัศน์สี ฉบับแก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๓ ระหว่าง อ.ส.ม.ท. กับ บริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด ในวันที่ ๒ พฤษภาคม ๒๕๓๒

สำหรับการดำเนินการของ บมจ. อสมท เกี่ยวกับสัญญาร่วมดำเนินการกิจการส่งโทรทัศน์สี นั้น บมจ. อสมท ได้ตรวจสอบสัญญาร่วมดำเนินการกิจการส่งโทรทัศน์สีระหว่าง บมจ. อสมท กับ บริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด แล้วเห็นว่า เนื่องจากการร่วมดำเนินการดังกล่าวมีวงเงินลงทุนเกินหนึ่งพันล้านบาท จึงได้ดำเนินการตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ โดยได้มีคำสั่งแต่งตั้งคณะกรรมการประสานงานตามพระราชบัญญัติดังกล่าว (คณะกรรมการประสานงานฯ ตามมาตรา ๒๒) เพื่อตรวจสอบความถูกต้องในการปฏิบัติตามสัญญาของคู่สัญญา โดยในเบื้องต้น บมจ. อสมท เข้าใจว่า เมื่อสัญญาครบ ๒๐ ปี กรณีที่จะมีการขยายระยะเวลาออกไปอีก ๑๐ ปี จะต้องมีการแต่งตั้งคณะกรรมการดำเนินโครงการฯ เพื่อเจรจาค่าตอบแทนใหม่ตามมาตรา ๑๓ แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าว บมจ. อสมท จึงได้แต่งตั้งคณะกรรมการดำเนินโครงการตามมาตรา ๑๓ เพื่อพิจารณาเงื่อนไขของข้อกำหนดในสัญญาและดูแลในเรื่องค่าตอบแทนที่รัฐพึงได้ในกรณีของการเริ่มต้นสัญญาใหม่และในกรณีของการต่ออายุสัญญา ต่อมาคณะกรรมการ บมจ. อสมท ได้พิจารณาตรวจสอบรายละเอียดและเอกสารที่เกี่ยวข้องโดยรอบคอบแล้ว จึงมีความเห็นเป็นข้อยุติว่า หากได้มีการปฏิบัติตามครบถ้วนตามเงื่อนไขทั้ง ๓ ประการของสัญญาร่วมดำเนินการกิจการส่งโทรทัศน์สี ฉบับแก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๓ ปี ๒๕๓๒ ข้อ ๗ แล้ว สัญญาฉบับดังกล่าวย่อมมีผลผูกพันต่อไปอีก ๑๐ ปี นับแต่วันที่ ๒๖ มีนาคม ๒๕๕๓ ตามมาตรา ๑๘๓ แห่งประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ ที่บัญญัติว่า นิติกรรมใดมีเงื่อนไขบังคับก่อน นิติกรรมนั้นย่อมเป็นผลต่อเมื่อเงื่อนไขนั้นสำเร็จแล้ว โดยไม่ต้องมีการเจรจาทำเอกสารเพิ่มเติมหรือจัดทำข้อตกลงหรือสัญญาใด ๆ ขึ้นใหม่แต่อย่างใด ทั้งนี้ การที่คณะรัฐมนตรีได้ระบุให้กำหนดค่าตอบแทนเป็นรายปีไม่น้อยกว่า ๒,๐๐๒,๖๑๐,๐๐๐ บาท นั้น เพื่อให้มีความชัดเจนว่าขั้นต่ำของค่าตอบแทนคือจำนวนดังกล่าว กล่าวคือ ถึงแม้ดัชนีค่าครองชีพลดลงก็ จะไม่มีการพิจารณาลดค่าตอบแทนลงในแต่ละปี ในทางกลับกันหากดัชนีค่าครองชีพ ในช่วงเวลาที่ต่อออกไป ๑๐ ปี นับตั้งแต่ปีที่ ๒ เพิ่มขึ้นจนเข้าเกณฑ์ตามสัญญาข้อ ๗ วรรคสอง ก็จะต้องมีการปรับอัตราค่าตอบแทนเพิ่มขึ้นทันที กล่าวโดยสรุปก็คือ ค่าตอบแทนในปีที่ ๑ ของช่วงขยายเวลาออกไปอีก ๑๐ ปี จะเป็นอัตราคงที่ไม่มีเปลี่ยนแปลงและจะมีการปรับอัตราค่าตอบแทนเพิ่มขึ้นนับแต่ปีที่ ๒ ที่มีจากขยายออกไป ๑๐ ปี ตามสัญญาข้อ ๗ วรรคสอง นอกจากนี้ คณะกรรมการประสานงานตามมาตรา ๒๒ แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าว ซึ่งเป็นผู้ตรวจสอบการปฏิบัติตามสัญญาของคู่สัญญา ได้ตรวจสอบการปฏิบัติตามสัญญาของบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด แล้ว มีความเห็นและได้แจ้งแก่ บมจ. อสมท ว่า ยังไม่ปรากฏว่ามีการปฏิบัติที่ผิดสัญญาแต่ประการใด

คณะกรรมการ บมจ. อสมท เห็นว่า การแก้ไขสัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศน์สีฉบับแก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๓ เมื่อปี พ.ศ. ๒๕๓๒ ได้มีการเปลี่ยนแปลงเรื่องการกำหนดค่าตอบแทนจากเดิมที่ บมจ. อสมท เคยได้รับในอัตราร้อยละ ๖.๕ ของรายได้ก่อนหักค่าใช้จ่ายมาเป็นค่าตอบแทนที่คงที่ตามที่กำหนดไว้ในท้ายสัญญา ซึ่งสัญญาดังกล่าวเป็นสัญญาฯ ที่ผ่านความเห็นชอบของคณะรัฐมนตรีและมีผลผูกพันทั้งสองฝ่ายที่ได้ลงนามไว้แล้วโดยชอบ แต่หากมองกลับจากปัจจุบันกลับไปในทางแก้ไขสัญญาฯ ฉบับแก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๓ ซึ่งมีข้อเท็จจริงในเรื่องผลประกอบการของบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด ที่สูงขึ้นเป็นจำนวนมาก อาจทำให้ บมจ. อสมท มีข้อเสียเปรียบทางการเงินในเรื่องค่าตอบแทนในสถานการณ์ปัจจุบัน ดังนั้น ในวาระที่สัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศน์สีได้ใช้บังคับมาครบ ๒๐ ปีแรกของบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด จึงควรให้บริษัทจ่ายเงินเป็นกรณีพิเศษให้กับ บมจ. อสมท เป็นเงินอีกจำนวนหนึ่งโดยไม่เกี่ยวข้องกับสัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศน์สีฯ ซึ่งได้ลงนามและมีผลผูกพันไปแล้ว

ต่อมา บมจ. อสมท ได้ดำเนินการเจรจากับบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด ให้บริษัทจ่ายเงินเป็นกรณีพิเศษให้แก่ บมจ. อสมท และจากการเจรจาในท้ายที่สุด บริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด ได้ตกลงยินยอมจ่ายเงินจำนวน ๔๐๕ ล้านบาท โดยจ่ายครั้งเดียวให้แก่ บมจ. อสมท และได้ทำเอกสารยืนยันไว้เป็นลายลักษณ์อักษรแล้วว่า ทั้งสองฝ่ายยินยอมที่จะจ่ายและรับเงินดังกล่าว ซึ่งไม่ใช่ค่าตอบแทนตามสัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศน์สีฯ แต่อย่างใด หลังจากนั้น บมจ. อสมท ได้มีหนังสือขออนุมัติรัฐมนตรีประจำสำนักนายกรัฐมนตรี เพื่อให้ บมจ. อสมท ดำเนินการทำข้อตกลงในเรื่องการเพิ่มผลประโยชน์ที่เป็นตัวเงินจำนวน ๔๐๕ ล้านบาท กับบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด เมื่อวันที่ ๒๑ ธันวาคม ๒๕๕๒

ในวันที่ ๒ มีนาคม ๒๕๕๓ บมจ. อสมท ได้มีหนังสือนำเรียนรัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลัง เพื่อพิจารณาอนุมัติให้ บมจ. อสมท ดำเนินการทำข้อตกลงในเรื่องการเพิ่มผลประโยชน์ที่เป็นตัวเงินจำนวน ๔๐๕ ล้านบาท กับ บริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด เนื่องจากบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด ได้ปฏิบัติตามเงื่อนไข ๓ ประการเรียบร้อยแล้ว จึงทำให้ระยะเวลาของสัญญาขยายออกไปอีก ๑๐ ปี ทั้งนี้ และแจ้งว่าผลประโยชน์ตอบแทนจำนวน ๔๐๕ ล้านบาท เป็นจำนวนเงินที่บริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด ประสงค์จะชำระให้แก่ บมจ. อสมท นอกเหนือจากที่กำหนดในสัญญาโดยไม่เกี่ยวข้องกับค่าตอบแทนรายปีตามสัญญา

ในวันที่ ๙ มีนาคม ๒๕๕๓ สำนักงานคณะกรรมการนโยบายรัฐวิสาหกิจมีหนังสือด่วนที่สุด ที่ กค ๐๘๐๘.๓/๙๙๙ แจ้ง บมจ. อสมท ว่า เห็นควรให้ บมจ. อสมท นำเสนอคณะกรรมการดำเนินโครงการฯ ตามมาตรา ๑๓ พิจารณาดำเนินการเพื่อให้เป็นไปตามขั้นตอนของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ โดยเทียบเคียงกับกรณีการให้เอกชนเช่าทรัพย์สินของการรถไฟแห่งประเทศไทยบริเวณสามเหลี่ยมพหลโยธิน และกรณีการต่ออายุสัญญาสัมปทานประกอบการสถานีบรรจุและแยกสินค้ากล่อง รพท. บมจ. อสมท จึงได้ดำเนินการตามความเห็นของสำนักงานคณะกรรมการนโยบายรัฐวิสาหกิจ โดยได้แต่งตั้งประธานกรรมการของคณะกรรมการดำเนินโครงการฯ ตามมาตรา ๑๓ แทนประธานกรรมการท่านเดิมที่เกษียณอายุ และนำเสนอเรื่องการดำเนินการตามสัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศน์สีต่อคณะกรรมการดำเนินโครงการฯ

ตามมาตรา ๑๓ เพื่อขอให้พิจารณาผลประโยชน์ตอบแทนที่ได้มีการเจรจากับบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด

ในวันที่ ๒๒ ธันวาคม ๒๕๕๓ คณะกรรมการดำเนินโครงการฯ ตามมาตรา ๑๓ ได้แจ้งต่อ บมจ. อสมท ขอให้ให้นำข้อสงสัยในเรื่องขอบเขตอำนาจหน้าที่ของคณะกรรมการดำเนินโครงการฯ ตามมาตรา ๑๓ หรือต่อสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาหรือสำนักงานอัยการสูงสุดแล้วแต่กรณี เพื่อให้ได้ข้อยุติในเรื่องอำนาจหน้าที่ในการที่จะพิจารณาเรื่องดังกล่าว เพื่อทราบแนวทางในการดำเนินการตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ ต่อไป หลังจากนั้น ในวันที่ ๖ มกราคม ๒๕๕๔ บมจ. อสมท ได้มีหนังสือหรือเรื่องขอบเขตอำนาจหน้าที่ของคณะกรรมการดำเนินโครงการฯ ตามมาตรา ๑๓ ไปยังรัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลังซึ่งเป็นผู้รักษาการตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ

ในวันที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๕๔ กระทรวงการคลังโดยความเห็นชอบของรัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลังได้พิจารณาข้อหารือของ บมจ. อสมท และแจ้งตอบหนังสือหารือ โดยมีความเห็นว่าการดำเนินการภายใต้สัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศน์สีฯ ต้องปฏิบัติตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ ตามแนวทางที่สำนักงานคณะกรรมการนโยบายรัฐวิสาหกิจได้แจ้งต่อ บมจ. อสมท และขอให้ บมจ. อสมท ดำเนินการในเรื่องดังกล่าว ดังนี้

๑. คณะกรรมการประสานงานฯ ตามมาตรา ๒๒ ต้องดำเนินการให้ครบถ้วนตามขั้นตอนโดยเร็วที่สุด แล้วรายงานความเห็นดังกล่าวต่อรัฐมนตรีกระทรวงเจ้าสังกัด รวมถึงแจ้งต่อ บมจ. อสมท เพื่อนำเสนอต่อคณะกรรมการ บมจ. อสมท เพื่อให้การดำเนินการในขั้นตอนต่อไปสามารถดำเนินการได้

๒. หากคณะกรรมการประสานงานฯ ตามมาตรา ๒๒ มีมติว่า บริษัทฯ ไม่ปฏิบัติตามสัญญา และเป็นอำนาจของคณะกรรมการประสานงานฯ ตามมาตรา ๒๒ ที่จะพิจารณาให้มีผลในการต่ออายุสัญญาจึงจำเป็นต้องมีคณะกรรมการดำเนินโครงการฯ ตามมาตรา ๑๓ พิจารณาดำเนินการให้เป็นไปตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ ต่อไป

๓. กรณีผลประโยชน์ตอบแทนเพิ่มเติมจำนวน ๕๐๕ ล้านบาท ที่ บมจ. อสมท ได้เจรจาแล้วนั้นเป็นเรื่องที่คณะกรรมการดำเนินโครงการฯ ตามมาตรา ๑๓ สามารถจะนำไปใช้ประกอบการพิจารณาได้ต่อไป

อนึ่ง หาก บมจ. อสมท พิจารณาแล้ว เห็นว่า การต่ออายุสัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศน์สีฯ ออกไปอีก ๑๐ ปี ดังกล่าว ยังมีประเด็นที่สมควรให้มีการวินิจฉัยเพื่อวางบรรทัดฐานที่ชัดเจนก็สามารถส่งเรื่องดังกล่าวเพื่อให้คณะกรรมการกฤษฎีกาพิจารณาต่อไป

เนื่องจากสัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศน์สี มีการลงทุนตามสัญญาของบริษัท บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด เกินกว่าหนึ่งพันล้านบาทจึงอยู่ภายใต้บังคับของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ ดังนั้น เพื่อให้การดำเนินการเป็นไปตามพระราชบัญญัติดังกล่าวและให้เป็นบรรทัดฐานในการดำเนินการ และ บมจ. อสมท เห็นว่า กระทรวงการคลังตามหนังสือลงวันที่ ๒๑ มีนาคม ๒๕๕๔ ยังมิได้พิจารณาเรื่องบทบัญญัติของสัญญาอันจะมีผลเป็นการให้สัญญามีผลผูกพันต่อไปอีก ๑๐ ปี โดยไม่ต้องมีการเจรจาตกลงใต้อีก อันเป็นกรณีที่ บมจ. อสมท ได้หารือ

ไปยังกระทรวงการคลัง ดังนั้น คณะกรรมการ บมจ. อสมท ในคราวประชุมครั้งที่ ๔/๒๕๕๔ เมื่อวันที่ ๒๔ มีนาคม ๒๕๕๔ จึงได้มีมติให้ บมจ. อสมท นำกรณีสัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศนีสื่อหรือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ในประเด็นดังต่อไปนี้

ประเด็นที่หนึ่ง ตามสัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศนีสื่อระหว่าง บมจ. อสมท กับ บริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด ในเรื่องการขยายระยะเวลาของสัญญานั้น หากข้อเท็จจริงยุติว่า บริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด ได้ดำเนินการครบถ้วนตามเงื่อนไขที่กำหนดไว้ในสัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศนีสื่อ ฉบับแก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๓ ดังที่กล่าวข้างต้นแล้ว จะเป็นผลให้ระยะเวลาในสัญญาขยายออกไปอีก ๑๐ ปี ทั้งนี้ โดยไม่ต้องมีการเจรจาทำความตกลงหรือค่าตอบแทนใหม่หรือไม่ อย่างไร

ประเด็นที่สอง ตามสัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศนีสื่อ ระหว่าง บมจ. อสมท กับ บริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด นั้น นอกจากการแต่งตั้งคณะกรรมการประสานงานตามมาตรา ๒๒ แล้ว ในกรณีของการขยายระยะเวลาของสัญญาจะต้องมีการดำเนินการขั้นตอนใดที่จะต้องกระทำตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ อีกหรือไม่ และหากจะต้องดำเนินการใด ๆ การดังกล่าวจะเป็นอำนาจของคณะกรรมการดำเนินโครงการฯ ตามมาตรา ๑๓ หรือไม่ และเมื่อสัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศนีสื่อได้ครบกำหนดเวลาที่จะขยายระยะเวลาของสัญญา (ครบ ๒๐ ปีแรก) ไปเมื่อวันที่ ๒๕ มีนาคม ๒๕๕๓ แล้ว และขณะนี้อยู่ระหว่างอายุสัญญาในปีที่ ๒๒ แล้ว ดังนั้น หากเป็นกรณีที่จะต้องให้คณะกรรมการดำเนินโครงการฯ ตามมาตรา ๑๓ พิจารณาให้ความเห็นและมีความเห็นในทางหนึ่งทางใด บมจ. อสมท จะสามารถทำการเจรจาต่อรองเรื่องค่าตอบแทนหรือผลประโยชน์ให้มีผลย้อนกลับไปถึงวันที่ครบระยะเวลา ๒๐ ปี ได้หรือไม่ และหากจะต้องดำเนินการตามแนวทางเช่นนี้ จะต้องมีขั้นตอนปฏิบัติตามพระราชบัญญัติดังกล่าวอย่างไรบ้าง โดยเฉพาะอย่างยิ่งหากการเจรจาเรื่องค่าตอบแทน (หากจะมีขึ้น) ไม่สามารถมีข้อยุติหรือไม่เป็นที่ยอมรับของคู่กรณี

ประเด็นที่สาม ข้อตกลงระหว่าง บมจ. อสมท กับ บริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด ในการที่ บมจ. อสมท จะรับผลประโยชน์ตอบแทนเพิ่มเติมนอกเหนือสัญญาตามที่ได้ตกลงกันไว้จำนวน ๔๐๕ ล้านบาท จากบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด มีผลผูกพันตามกฎหมายหรือไม่ อย่างไร หากมีผลผูกพันตามกฎหมายแล้ว จะต้องดำเนินการตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ ในขั้นตอนใดอย่างไรอีกหรือไม่ หากต้องดำเนินการตามพระราชบัญญัติดังกล่าวจะอยู่ในอำนาจหน้าที่ของคณะกรรมการชุดใดในการพิจารณา หากไม่ต้องดำเนินการตามพระราชบัญญัติดังกล่าว การดำเนินการตามข้อตกลงดังกล่าวคู่สัญญาจะสามารถดำเนินการได้ทันที หรือจะต้องผ่านการพิจารณาหรือได้รับความเห็นชอบจากผู้ใดก่อนดำเนินการ อีกทั้ง บมจ. อสมท มีอำนาจที่จะรับค่าตอบแทนดังกล่าวจากบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด ตามข้อตกลงดังกล่าวหรือไม่

ประเด็นที่สี่ การแก้ไขเพิ่มเติมสัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศนีสื่อ ภายหลังที่พระราชบัญญัติการประกอบกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศนีสื่อ พ.ศ. ๒๕๕๑ มีผลบังคับใช้เป็นกฎหมาย หากจะมีขึ้น การแก้ไขเพิ่มเติมสัญญาร่วมดำเนินกิจการฯ ดังกล่าว จะมีผลกระทบต่อความคุ้มครองสัญญาตามบทเฉพาะกาลของพระราชบัญญัติดังกล่าวเพียงใด และหากมีความเห็นของ

คณะกรรมการดำเนินโครงการฯ ตามมาตรา ๑๓ ให้ บมจ. อสมท ดำเนินการเพื่อแก้ไขเพิ่มเติมสัญญา ในกรณีที่สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกามีความเห็นให้ดำเนินการเช่นนั้น การแก้ไขเพิ่มเติมสัญญา ร่วมดำเนินการกิจการส่งโทรทัศนีสี จะมีผลให้สัญญาดังกล่าวไม่ได้รับความคุ้มครองอีกต่อไป และสิ้นผลผูกพันระหว่างคู่สัญญา อันเป็นเหตุให้ บมจ. อสมท ไม่สามารถเรียกร้องค่าตอบแทนใด ๆ ตามสัญญา จากบริษัทบางกอกอินเทอร์เน็ต จำกัด อีกต่อไปหรือไม่

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) ได้พิจารณาข้อหาหรือของบริษัท อสมท จำกัด (มหาชน) (บมจ. อสมท) โดยมีผู้แทนสำนักนายกรัฐมนตรี (สำนักงานปลัดสำนักนายกรัฐมนตรีและสำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ) ผู้แทนกระทรวงการคลัง (กรมบัญชีกลางและสำนักงานคณะกรรมการนโยบายรัฐวิสาหกิจ) ผู้แทนสำนักงานคณะกรรมการกิจการกระจายเสียง กิจการโทรทัศนีสี และกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ และผู้แทน บมจ. อสมท เป็นผู้ชี้แจงข้อเท็จจริงแล้ว มีความเห็นดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง เห็นว่า เมื่อสัญญาร่วมดำเนินการกิจการส่งโทรทัศนีสี ฉบับแก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๓ ได้แก้ไขเพิ่มเติมสัญญาข้อ ๗^๖ โดยได้กำหนดเงื่อนไขในการขยายอายุสัญญาออกไปอีก ๑๐ ปีว่า ถ้าบริษัทบางกอกอินเทอร์เน็ต จำกัด ได้ดำเนินการโดยไม่ผิดสัญญาแล้ว บมจ. อสมท ตกลงให้บริษัทบางกอกอินเทอร์เน็ต จำกัด ร่วมดำเนินการออกอากาศสถานีโทรทัศน์ ไทยทีวีสีช่อง ๓ ต่อไปอีก ๑๐ ปี ตามเงื่อนไขและข้อกำหนดในสัญญานี้ โดยมีค่าตอบแทนรวมเป็นเงิน

^๖ สัญญาร่วมดำเนินการกิจการส่งโทรทัศนีสี แก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๓

ข้อ ๕ ให้อยกเลิกข้อความตามสัญญาร่วมดำเนินการกิจการส่งโทรทัศนีสี แก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๒ ลงวันที่ ๑๖ กรกฎาคม ๒๕๓๐ ข้อ ๗ และให้ใช้ข้อความต่อไปนี้แทน

“ข้อ ๗ เมื่อ “บางกอกอินเทอร์เน็ต เทนเมนต์” ดำเนินการออกอากาศส่วนกลาง และส่วนภูมิภาคครบกำหนดเวลาในข้อ ๕, ๖ โดย “บางกอกอินเทอร์เน็ต เทนเมนต์” ไม่ผิดสัญญาแล้ว อ.ส.ม.ท. ตกลงให้ “บางกอกอินเทอร์เน็ต เทนเมนต์” ร่วมดำเนินการออกอากาศสถานีโทรทัศน์ไทยทีวีสีช่อง ๓ ในส่วนกลาง และส่วนภูมิภาคต่อไปอีก ๑๐ ปี ตามเงื่อนไขและข้อกำหนดในสัญญานี้ โดยมีค่าตอบแทนรวมเป็นเงินไม่น้อยกว่า ๒,๐๐๒,๖๑๐,๐๐๐.- บาท (สองพันสองล้านหกแสนหนึ่งหมื่นบาทถ้วน) โดยแบ่งจ่ายให้เป็นรายปีตามหลักเกณฑ์ ซึ่งปรากฏรายละเอียดและเงื่อนไขตามเอกสารผนวกหมายเลข ๔ แนบท้ายสัญญาร่วมดำเนินการกิจการส่งโทรทัศนีสี แก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๓ ลงวันที่ ๒ เดือนพฤษภาคม พ.ศ. ๒๕๓๒ และคู่สัญญาได้ลงลายมือชื่อไว้และถือเป็นส่วนหนึ่งของสัญญานี้ด้วย นอกจากนั้นจะต้องปรับปรุงเครื่องมืออุปกรณ์ต่าง ๆ ที่จำเป็นเพื่อให้การออกอากาศได้กระทำกัน ต่อเนื่องและใช้การได้ดีเสมอ ในวงเงินไม่ต่ำกว่า ๕๐ ล้านบาท (ห้าสิบล้านบาทถ้วน) โดย “บางกอกอินเทอร์เน็ต เทนเมนต์” จะต้องเสนอโครงการปรับปรุงให้ อ.ส.ม.ท. เห็นชอบเสียก่อน

“บางกอกอินเทอร์เน็ต เทนเมนต์” ยินยอมให้ อ.ส.ม.ท. สงวนสิทธิที่จะปรับปรุงค่าตอบแทน ที่กำหนดไว้เป็นรายปีดังกล่าวในวรรคแรกเสียใหม่ได้เฉพาะในกรณีอัตราเพิ่มของดัชนีค่าครองชีพ (เงินเฟ้อ) ที่ประกาศโดยทางราชการ ปีใดในช่วงการขยายอายุสัญญาสูงเกินกว่าร้อยละ ๕ ขึ้นไปให้นำอัตรานั้นมาคำนวณ ค่าตอบแทนในปีนั้นใหม่จากฐานของค่าตอบแทนในปีที่ผ่านมา แต่ทั้งนี้ ในปีใดดัชนีค่าครองชีพ (เงินเฟ้อ) สูงเกินกว่าร้อยละ ๑๐ ให้คิดอัตราสูงสุดเป็นร้อยละ ๑๐ ส่วนในปีถัดไปให้ใช้ค่าตอบแทนที่คำนวณได้ใหม่เป็นฐาน แล้วคิดตามหลักเกณฑ์ในอัตราเพิ่มร้อยละ ๕ ต่อปี”

ไม่น้อยกว่า ๒,๐๐๒,๖๑๐,๐๐๐ บาท (สองพันสองล้านหกแสนหนึ่งหมื่นบาทถ้วน) โดยแบ่งจ่ายให้เป็นรายปีตามเอกสารผนวกหมายเลข ๔ แนบท้ายสัญญาฯ และให้ถือเป็นส่วนหนึ่งของสัญญาด้วย นอกจากนั้นจะต้องปรับปรุงเครื่องมืออุปกรณ์ต่าง ๆ ที่จำเป็นเพื่อให้การออกอากาศได้กระทำกันต่อเนื่องและใช้การได้ดีในวงเงินไม่ต่ำกว่า ๕๐ ล้านบาท โดยจะต้องเสนอโครงการปรับปรุงให้อ.ส.ม.ท. เห็นชอบก่อน สำหรับค่าตอบแทนเป็นรายปีนั้นจะปรับปรุงได้เฉพาะกรณีที่มีอัตราเพิ่มของดัชนีค่าครองชีพเท่านั้น จากข้อกำหนดเงื่อนไขในสัญญาตามข้อ ๗ ดังกล่าว เห็นได้ว่า คู่สัญญาได้ตกลงร่วมกันกำหนดเงื่อนไขบังคับก่อนขึ้นไว้ในสัญญา โดยเมื่อเงื่อนไขสำเร็จครบถ้วนแล้วสัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศน์สีย่อมจะขยายระยะเวลาดำเนินการต่อไปอีก ๑๐ ปี ทั้งนี้ อันเป็นไปตามข้อผูกพันตามสัญญาเดิม โดยมีการกำหนดรายละเอียดของค่าตอบแทนและการดำเนินการตามสัญญาไว้เรียบร้อยแล้วจึงไม่ต้องมีการทำสัญญาขึ้นใหม่แต่อย่างใด ประกอบกับหากพิจารณาสัญญาฉบับแก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๒ ที่ได้กำหนดในเรื่องการต่ออายุสัญญา^๒ ไว้ว่า หากการดำเนินการของบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด เป็นไปโดยเรียบร้อย อ.ส.ม.ท. จะพิจารณาให้สิทธิบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด เป็นรายแรก และเมื่อคู่สัญญาได้ทำความเข้าใจในเรื่องค่าตอบแทน รวมทั้งการปรับปรุงเครื่องมืออุปกรณ์ต่าง ๆ และเงื่อนไขอื่น ๆ ที่จำเป็นแล้ว อ.ส.ม.ท. จะขยายระยะเวลาการดำเนินการออกอากาศออกไปอีก ๑๐ ปี ซึ่งตามสัญญา ฉบับแก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๒ ได้แสดงเจตนาของคู่สัญญาว่าจะต้องมีการตกลงกันใหม่ เมื่อพิจารณาสัญญาฉบับแก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๓ ประกอบกับสัญญา ฉบับแก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๒ จึงแสดงให้เห็นเจตนาของคู่สัญญาทั้งสองฝ่ายในการแก้ไขเพิ่มเติมสัญญาครั้งที่ ๓ ได้ว่า ประสงค์จะขยายระยะเวลาให้บริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด ร่วมดำเนินการออกอากาศสถานีโทรทัศน์ไทยทีวีสีช่อง ๓ ออกไปอีก ๑๐ ปี ทั้งนี้ ตามเงื่อนไขและข้อกำหนดในสัญญาเดิม หากบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด ได้ปฏิบัติตามเงื่อนไขที่กำหนดในสัญญาแล้ว โดยไม่ต้องมีการเจรจาทำความเข้าใจเรื่องค่าตอบแทน รวมทั้งเงื่อนไขอื่น ๆ อีก ดังนั้น หากข้อเท็จจริงปรากฏว่าบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด ได้ดำเนินการครบถ้วนตามเงื่อนไขที่กำหนดไว้ในสัญญาแล้ว สัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศน์สีระหว่าง บมจ. อสมท และบริษัทบางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์ จำกัด ย่อมขยายระยะเวลาออกไปอีก ๑๐ ปี ทั้งนี้

^๒ สัญญาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศน์สี แก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๒

ข้อ ๗ เมื่อ “บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์” ดำเนินการออกอากาศส่วนกลางและส่วนภูมิภาคครบกำหนดเวลาในข้อ ๕, ๖ หาก อ.ส.ม.ท. ยังมีนโยบายที่จะให้เอกชนเข้าร่วมดำเนินการออกอากาศของสถานีโทรทัศน์ไทยทีวีสี ช่อง ๓ ในส่วนกลางและส่วนภูมิภาคต่อไป และหากการดำเนินการของ “บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์” ตามสัญญาที่ผ่านมาเป็นไปโดยเรียบร้อย อ.ส.ม.ท. จะพิจารณาให้สิทธิแก่ “บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์” เป็นรายแรก โดย “บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์” จะต้องแจ้งความประสงค์พร้อมด้วยข้อเสนอเป็นลายลักษณ์อักษรมายัง อ.ส.ม.ท. ก่อนครบกำหนดดังกล่าวไม่น้อยกว่า ๒ ปี และเมื่อคู่สัญญาได้ทำความเข้าใจในเรื่องค่าตอบแทนซึ่งจะต้องไม่น้อยกว่า ๒,๐๐๒,๓๕๐,๐๐๐.- บาท (สองพันสองล้านสามแสนเก้าหมื่นบาทถ้วน) รวมทั้งการปรับปรุงเครื่องมืออุปกรณ์ต่าง ๆ และเงื่อนไขอื่น ๆ ที่จำเป็นแล้ว อ.ส.ม.ท. จะขยายระยะเวลาการดำเนินการออกอากาศทั้งส่วนกลางและส่วนภูมิภาคให้แก่ “บางกอกเอ็นเตอร์เทนเมนต์” ออกไปอีก ๑๐ ปี

ประเด็นที่สอง เห็นว่า เมื่อได้ให้ความเห็นในประเด็นที่หนึ่งแล้ว จึงไม่จำเป็นต้องให้ความเห็นในประเด็นนี้

ประเด็นที่สาม เห็นว่า เมื่อคำตอบแทนตามสัญญาฯ ฉบับแก้ไขเพิ่มเติมครั้งที่ ๓ มีการกำหนดอัตราค่าตอบแทนไว้ชัดเจน ดังที่ได้ให้ความเห็นในประเด็นที่หนึ่งแล้ว การเจรจาผลประโยชน์ตอบแทนจำนวน ๔๐๕ ล้านบาท เป็นเรื่องทีนอกเหนือสัญญาฯ และไม่เกี่ยวกับการขยายระยะเวลาาร่วมดำเนินกิจการส่งโทรทัศน์สีออกไปอีก ๑๐ ปี จึงไม่ต้องดำเนินการตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานฯ แต่อย่างใด

ประเด็นที่สี่ เห็นว่า บมจ. อสมท ยังมีได้หาหรือปัญหาดังกล่าวไปยังหน่วยงานผู้รับผิดชอบหรือผู้รักษาการตามพระราชบัญญัติการประกอบกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ พ.ศ. ๒๕๕๑ ดังนั้น เพื่อให้การปฏิบัติราชการเป็นไปตามขั้นตอนของการบริหารราชการแผ่นดิน บมจ. อสมท จึงสมควรหาหรือไปยังหน่วยงานที่มีหน้าที่รับผิดชอบหรือรักษาการตามกฎหมายเสียก่อน ทั้งนี้ ตามนัยข้อ ๔^๓ แห่งระเบียบคณะกรรมการกฤษฎีกา ว่าด้วยการรับปรึกษาให้ความเห็นทางกฎหมายของกรรมการกฤษฎีกา พ.ศ. ๒๕๒๒



(นายอัคร จารุจินดา)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

กรกฎาคม ๒๕๕๔

^๓ ข้อ ๔ เพื่อให้การปฏิบัติราชการเป็นไปตามขั้นตอนของการบริหารราชการแผ่นดิน เรื่องที่กรรมการกฤษฎีกาจะพิจารณาให้ความเห็นทางกฎหมาย จะต้องเป็นเรื่องที่ได้มีการปรึกษาหารือระหว่างส่วนราชการที่มีหน้าที่รับผิดชอบหรือรักษาการตามกฎหมายแล้ว เว้นแต่จะเป็นกรณีเร่งด่วนหรือมีความจำเป็นอย่างอื่นตามที่คณะรัฐมนตรี หรือนายกรัฐมนตรีจะได้มีมติหรือคำสั่ง