

ที่ ทอท. 5510 /2560

23 พฤษภาคม 2560

เรื่อง แจ้งผลการวินิจฉัย

เรียน ประธานผู้ตรวจการแผ่นดิน สำนักงานผู้ตรวจการแผ่นดิน

อ้างถึง หนังสือ สำนักงานผู้ตรวจการแผ่นดิน ที่ ผศ 08/372 ลงวันที่ 27 มีนาคม 2560

ตามหนังสือที่อ้างถึง สำนักงานผู้ตรวจการแผ่นดิน (สผผ.) ซึ่งแจ้งรายละเอียดให้ทราบว่า ผู้ตรวจการแผ่นดิน ได้พิจารณาข้อเท็จจริงและข้อกฎหมายที่เกี่ยวข้องแล้วเห็นว่า เรื่องร้องเรียน กรณี บริษัท สือตเค้ คิวตี้ พีรี (ไทยแลนด์) จำกัด มีหนังสือลงวันที่ 19 ธันวาคม 2557 ขอเช่าพื้นที่ของท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ (ทสภ.) และท่าอากาศยานดอนเมือง (ทดม.) ต่อบริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) (ทอท.) เพื่อใช้เป็นจุดส่งมอบสินค้า (Pick up Counter) แต่ได้รับแจ้งจาก ทดม.ว่า ไม่สามารถจัดสรรพื้นที่ให้กับบริษัทฯ ได้ ส่วน ทสภ.ไม่ได้แจ้งผลต่อผู้ร้องเรียน โดย ทอท.จะต้องชี้แจงให้ สผผ.ทราบ ภายใน 60 วัน (ทอท.ได้รับหนังสือเมื่อวันที่ 29 มีนาคม 2560) ความละเอียดกรทราบแล้วนั้น

ทอท.ใคร่ขอเรียนชี้แจงให้ สผผ. ทราบ ดังนี้

1. ตามที่ ทสภ.เคยอนุญาตให้ บริษัท การบินกรุงเทพ จำกัด (มหาชน) ใช้พื้นที่ประมาณ 8 ตารางเมตร ภายในห้องรับรองผู้โดยสารขาออกระหว่างประเทศของบริษัท การบินกรุงเทพฯ บริเวณอาคารเทียบเครื่องบิน A ชั้น 3 ทสภ. เพื่อจัดทำเป็นจุดส่งมอบสินค้าปลอดอากร ณ ทสภ. ของบริษัท การบินกรุงเทพฯ ตั้งแต่ปี 2550 นั้น ทอท.ขอเรียนว่า เนื่องจากในขณะนั้น ทอท. และ บริษัท กิง เพาเวอร์ สุวรรณภูมิ จำกัด (KPS) มีข้อพิพาทระหว่างกันในชั้นศาล โดยที่ KPS ได้ดำเนินการฟ้องร้อง ทอท. ให้ปฏิบัติตามสัญญาอนุญาตเชิงพาณิชย์ระหว่าง ทอท. และ KPS ดังนั้น การอนุญาตให้ บริษัท การบินกรุงเทพฯ ให้บริการจุดส่งมอบสินค้าปลอดอากร ณ ทสภ. ภายในห้องรับรองของบริษัท การบินกรุงเทพฯ ในขณะนั้น จึงมิได้คำนึงถึงสิทธิที่ KPS มีตามสัญญาอนุญาตในการเป็นผู้บริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ภายในอาคารผู้โดยสาร ทสภ.เพียงรายเดียว ซึ่งกิจกรรมให้บริการส่งมอบสินค้าปลอดอากรถือเป็นส่วนหนึ่งของกิจกรรมเชิงพาณิชย์ตามสัญญาดังกล่าวด้วย

ต่อมาในปี 2551 คณะกรรมการ ทอท.พิจารณาว่า สัญญาอนุญาตของ KPS มีผลบังคับใช้ และมีผลผูกพันค้ำไป และเมื่อคดีฟ้องร้อง ทอท. ได้สิ้นสุดในช่วงเดือนพฤศจิกายน 2551 สัญญาอนุญาตเชิงพาณิชย์ของ KPS จึงมีผลบังคับใช้ต่อไป โดยไม่คิดเรื่องคดีความหรือข้อพิพาทใดๆ อีกทั้งในปี 2557 ทอท. ได้มีหนังสือแจ้งให้ทาง KPS ทราบว่า การประกอบกิจการส่งมอบสินค้าปลอดอากร ณ ทสภ. เป็นการประกอบกิจการภายใต้สัญญาอนุญาตเชิงพาณิชย์และ KPS มีสิทธิตามสัญญาดังกล่าวที่จะอนุญาตให้ บริษัท กิง เพาเวอร์ ดีเวลลอปเม้นท์ จำกัด (KPDC) ประกอบกิจการให้บริการส่งมอบสินค้าปลอดอากรที่ส่งมอบ ณ ทสภ.

สำหรับ

สำหรับกรณีการประกอบการส่งมอบสินค้าปลอดอากรของบริษัท การบินกรุงเทพฯ ภายในอาคารผู้โดยสาร ทศก. นั้น ตลอดระยะเวลาที่ผ่านมาบริษัท การบินกรุงเทพฯ ไม่มียอดส่งสินค้าปลอดอากร จึงไม่มีการชำระค่าตอบแทนให้แก่ ทอท. และเป็นการประกอบการในห้องรับรองของบริษัท การบินกรุงเทพฯ จึงไม่เป็นที่สังเกต ซึ่ง ทอท. ก็เข้าใจว่า ไม่มีการดำเนินธุรกิจใดที่ไปละเมิดสิทธิตามสัญญาของ KPS จนกระทั่งทาง KPS ได้มีหนังสือที่ คพส. 0216/2558 ลงวันที่ 23 มกราคม 2558 เรื่องขอแจ้งสงวนสิทธิ์ในการประกอบกิจการให้บริการส่งมอบสินค้าปลอดอากร ณ ทศก. โดยมีรายละเอียดที่สำคัญ คือ ตามที่ ทอท. ได้แจ้งผลการพิจารณาให้ทาง KPS ทราบว่าการประกอบกิจการให้บริการส่งมอบสินค้าปลอดอากร ณ ทศก. เป็นการประกอบกิจการภายใต้สิทธิตามสัญญาอนุญาตเชิงพาณิชย์ และ KPS พบว่า มีการประกอบกิจการส่งมอบสินค้าปลอดอากรโดยใช้สถานที่ห้องรับรองพิเศษของบริษัท การบินกรุงเทพฯ และขอให้ ทอท. พิจารณาดำเนินการยับยั้งการประกอบกิจการส่งมอบสินค้าปลอดอากรของบริษัท การบินกรุงเทพฯ ซึ่งเป็นการละเมิดสิทธิตามสัญญาของ KPS ดังนั้น ทอท. จึงได้ดำเนินการเพื่อพิจารณารายละเอียดตามหนังสือของ KPS ต่อไป แต่ปรากฏว่า เมื่อวันที่ 25 มีนาคม 2558 บริษัท การบินกรุงเทพฯ ได้ทำเรื่องขอยกเลิกสัญญาอนุญาตดังกล่าวเข้ามายัง ทอท. และในเดือนเมษายน 2558 ทอท. จึงได้อนุญาตให้ทางบริษัท การบินกรุงเทพฯ ยกเลิกสัญญาอนุญาตดังกล่าว

ทอท. เห็นว่าเหตุการณ์ที่เกิดขึ้นในช่วงที่มีข้อพิพาทระหว่าง ทอท. และ KPS นั้น ไม่สามารถนำมาอ้างอิงให้ ทอท. มีสิทธิที่จะละเมิดสิทธิตามสัญญาอนุญาตของ KPS ที่ยังคงมีผลบังคับใช้จนถึง 27 กันยายน 2563 ได้

2. ทอท. ไม่เคยดำเนินการเปิดประมูลกิจกรรมการให้บริการส่งมอบสินค้าปลอดอากร ณ ทศก. กิจกรรมดังกล่าวเป็นส่วนหนึ่งของกิจกรรมที่อยู่ในสัญญาโครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ ซึ่ง ทอท. ได้มีการคัดเลือกผู้ประกอบการโดยวิธีการประมูลทั่วไป เพื่อหาผู้ประกอบการที่มีความเหมาะสม โดย ณ เวลานั้นมีผู้ให้ความสนใจเข้าร่วมคัดเลือก แต่ทาง ทอท. โดยสาระสำคัญสามารถให้สิทธิผู้ประกอบการได้เพียงรายเดียวในการคัดเลือกดังกล่าว ดังนั้น ในการดำเนินการดังกล่าวไม่ถือเป็นทางเลือกปฏิบัติ หรือปฏิบัติหน้าที่ที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย เนื่องจากทาง ทอท. ได้ใช้วิธีคัดเลือกผู้ประกอบการดังที่กล่าวมาแล้วในตอนต้น แม้จะเป็นเอกชนรายเดียวกันแต่เป็นผู้ที่ชนะการประมูล ซึ่งได้ปฏิบัติให้ถูกต้องตามที่ข้อกำหนดในการประมูลได้กำหนดไว้ โดยถือได้ว่าได้ดำเนินการตามกฎหมาย กฎ ระเบียบข้อบังคับต่างๆ ที่เกี่ยวข้องอย่างถูกต้องแล้ว

ดังนั้น กิจกรรมส่งมอบสินค้าปลอดอากรที่ ทศก. จึงถือเป็นสิทธิตามสัญญาโดยชอบธรรมของผู้ที่ชนะการประมูลกิจกรรมเชิงพาณิชย์ที่ ทศก.

3. ในกรณีการส่งมอบสินค้าปลอดอากร ณ ทศม. นั้น ทอท. ได้เปิดประมูลหาผู้ประกอบการกิจการจำหน่ายสินค้าปลอดอากรและการส่งมอบสินค้าปลอดอากรเพียงรายเดียว ดังนั้นเช่นกัน การทำการส่งมอบสินค้าปลอดอากรจึงถือเป็นสิทธิโดยชอบธรรมตามสัญญาของผู้ที่ชนะการประมูล

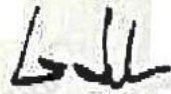
4. การกล่าวว่า ทอท. ไม่ปฏิบัติให้เป็นไปตามนโยบายของรัฐบาลในการส่งเสริมการค้าการลงทุนจากต่างประเทศ นั้น ขอชี้แจงให้ทราบว่า ทอท. ไม่มีนโยบายกีดกันผู้ประกอบการใดๆ ทั้งไทยและเทศ เพียงแต่เมื่อคู่สัญญาได้รับสิทธิโดยชอบธรรมไปแล้ว หาก ทอท. ไปรุกล้ำสิทธิตามสัญญาที่ยังไม่สิ้นอายุสัญญาและยังเป็นสิทธิทั้งทางนิติบัญญัติและพฤตินัยของเอกชนอยู่ จะเสมือน ทอท. ไปละเมิดสัญญาและจะกระทบต่อความเชื่อมั่นของคู่สัญญาต่างๆ อีกมากมาย รวมถึงกระทบต่อชื่อเสียงของประเทศในฐานะที่ ทอท. ถือเป็นหน่วยงานของรัฐ

5. จากที่ได้ชี้แจงมาข้างต้น การดำเนินการของ ทอท. ไม่ได้เป็นการเลือกปฏิบัติ เพราะได้ดำเนินการคัดเลือกผู้ประกอบการโดยวิธีการประมูลด้วยความโปร่งใส จนได้เอกชนผู้ชนะการประมูลเพียงรายเดียว ซึ่งได้รับสิทธิในการประกอบกิจการ จึงทำให้ ทอท. ต้องเคารพในสิทธิของผู้ชนะการคัดเลือก อีกทั้ง ทอท. เป็นรัฐวิสาหกิจในตลาดหลักทรัพย์ การดำเนินการจึงต้องเป็นไปด้วยความถูกต้องตามกฎหมาย ระเบียบ ข้อบังคับที่ใช้บังคับ โดยเห็นแก่ประโยชน์ส่วนรวมเป็นที่ตั้ง แต่กรณีการส่งมอบสินค้าที่ ทศก. นั้น คำเนินการ โดยใช้วิธีคัดเลือกผู้ประกอบการ ซึ่ง ณ เวลานั้นมีผู้ประกอบการไม่กี่ราย แต่ปัจจุบัน ได้มีผู้ประกอบการที่ให้ความสนใจเพิ่มจำนวนมากขึ้น ตลอดจนพัฒนาการขายสินค้าปลอดอากรมีมากขึ้น ส่งผลให้ปัจจุบัน ทอท. ได้ทำการเปิดการคัดเลือกผู้ประกอบการกิจกรรมการส่งมอบสินค้าปลอดอากรที่ทำอากรศานาญเกิด โดยใช้จุดส่งมอบสินค้าปลอดอากรร่วมกัน (Common Use)

อย่างไรก็ดี ทอท. ขอเรียนว่า เอกชนที่ร้องเรียนคือผู้ตรวจการ เป็นเอกชนหนึ่งในหลายๆ รายที่เข้าร่วมประมูลกิจการจำหน่ายสินค้าปลอดอากรและการส่งมอบสินค้าปลอดอากรที่ ทศม. ดังนั้น เอกชนรายดังกล่าว ควรทราบดีถึงเงื่อนไขการประกอบการ เพราะได้เข้าร่วมประมูลด้วย ในทางกลับกัน หากเอกชนรายดังกล่าวแพ้การประมูลแล้วอาศัยช่องทางต่างๆ เพื่อให้ได้เข้าประกอบการในกิจการที่แพ้การประมูลแล้วนั้น ในโอกาสหน้าการประมูลของ ทอท. ก็คงไม่ได้รับการยอมรับหรือเชื่อถืออีกต่อไป

6. ทอท.ขอเรียนให้ผู้ตรวจการแผ่นดินทราบว่า ทอท.ยินดีรับฟังคำแนะนำของผู้ตรวจการแผ่นดินในเรื่องนี้ โดยจะนำไปพัฒนาปรับปรุง เพื่อนำสิ่งที่ได้ไปปรับใช้กับท่าอากาศยานที่อยู่ในความรับผิดชอบของ ทอท. ต่อไปในอนาคตภายหลังสัญญาณคิมที่เกี่ยวข้องสิ้นสุดลงแล้ว
จึงเรียนมาเพื่อทราบ

ขอแสดงความนับถือ



(นายนิติชัย ศิริสมรรถการ)

กรรมการผู้อำนวยการใหญ่

บริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน)

ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ

โทรศัพท์ 0 2132 9122

โทรสาร 0 2132 9119