

สมาคมการค้าร้านค้าปลอดอากรไทย
Thai Duty Free Shop Trade Association
เลขที่ 306 ถนนสีลม แขวงสุริยวงส์ เขตบางรัก
กรุงเทพมหานคร

เลขที่ 055/2560

วันที่ 20 ตุลาคม 2560

- เรื่อง ขอให้นายกรัฐมนตรีโปรดพิจารณาสั่งการกรณี บริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) ไม่ดำเนินการตามคำวินิจฉัยของผู้ตรวจการแผ่นดินและต้องไม่ประวิงเวลาด้วยการหารือสำนักงานอัยการสูงสุด
- กราบเรียน ท่านนายกรัฐมนตรี
- อ้างถึง สำเนาหนังสือของสมาคมการค้าร้านค้าปลอดอากรเลขที่ 050/2560 ลงวันที่ 21 กันยายน 2560 เรื่องขอให้นายกรัฐมนตรีโปรดพิจารณาสั่งการให้ บริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) จัดหาพื้นที่ส่งมอบสินค้าปลอดอากร ณ ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ
- สิ่งที่ส่งมาด้วย 1. สำเนาหนังสือของสำนักงานผู้ตรวจการแผ่นดิน ที่ ผผ 08/370 ลงวันที่ 27 มีนาคม 2560 ถึงสมาคมการค้าร้านค้าปลอดอากรไทย เรื่อง แจ้งผลการวินิจฉัยของผู้ตรวจการแผ่นดิน
2. สำเนาหนังสือของสำนักงานผู้ตรวจการแผ่นดิน ที่ ผผ 08/1078 ลงวันที่ 2 สิงหาคม 2560 ถึงสมาคมการค้าร้านค้าปลอดอากรไทย เรื่อง แจ้งผลการวินิจฉัยของผู้ตรวจการแผ่นดิน
3. สำเนาหนังสือของสมาคมการค้าร้านค้าปลอดอากรไทย เลขที่ 017/2559 ลงวันที่ 19 ตุลาคม 2559 ถึงประธานผู้ตรวจการแผ่นดิน เรื่อง ขอดำเนินการสอบสวนและอำนวยความสะดวกยุติธรรม กรณีกรมศุลกากร และบริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) เปิดจุดส่งมอบสินค้า (Pick up counter) เพื่อประโยชน์ต่อกลุ่มธุรกิจเป็นการเฉพาะโดยมิใช่เพื่อประโยชน์ของผู้ประกอบการโดยทั่วไป พร้อมสำเนาสิ่งที่ส่งมาด้วย
4. สำเนาคำพิพากษาศาลปกครองสูงสุดที่ อ.676/2554

1. ความเป็นมา

สมาคมการค้าร้านค้าปลอดอากรไทย (“สมาคมฯ”) ขอเรียนว่า สมาคมฯ ได้ทราบว่าเมื่อต้นเดือน ตุลาคม 2560 บริษัท ท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) (“ทอท.”) ได้มีหนังสือถึงอัยการสูงสุดเพื่อขอหารือเกี่ยวกับการเปิดให้บริการจุดส่งมอบสินค้าปลอดอากร (Pick up counter) และเกี่ยวกับคำวินิจฉัยของผู้ตรวจการแผ่นดินที่เสนอแนะให้ ทอท. ในฐานะที่เป็นหน่วยงานของรัฐซึ่งเป็นเจ้าของพื้นที่ในท่าอากาศยานสุวรรณภูมิและท่าอากาศยานดอนเมือง พิจารณาจัดหาและกำหนดจุดส่งมอบสินค้าสาธารณะ



สมาคมการค้าร้านค้าปลอดอากรไทย
Thai Duty Free Shop Trade Association
เลขที่ 306 ถนนสีลม แขวงสุริยวงศ์ เขตบางรัก
กรุงเทพมหานคร

ในท่าอากาศยานสุวรรณภูมิและท่าอากาศยานดอนเมืองให้แก่ผู้ประกอบการร้านค้าปลอดอากร
ขาออกในเมืองรายอื่นเพื่อใช้ในการส่งมอบสินค้า และให้ ทอท. รายงานผลการดำเนินการตามข้อเสนอแนะ
ดังกล่าวให้สำนักงานผู้ตรวจการแผ่นดินทราบภายใน 60 วัน ความละเอียดทราบแล้วนั้น

สมาคมฯ ขอเรียนว่า สมาคมฯ เป็นผู้ยื่นหนังสือร้องเรียนต่อผู้ตรวจการแผ่นดินกรณีเปิดจุดส่งมอบ
สินค้าของร้านค้าปลอดอากรขาออกในเมืองในท่าอากาศยานสุวรรณภูมิและท่าอากาศยานดอนเมืองซึ่ง
เป็นท่าอากาศยานนานาชาติที่อยู่ในกำกับดูแลของ ทอท. และผู้ตรวจการแผ่นดินได้มีคำวินิจฉัยดังกล่าว
ข้างต้น รายละเอียดปรากฏตาม**สิ่งที่ส่งมาด้วย 1.**

อย่างไรก็ตาม เมื่อเวลาล่วงเลยเกินกว่า 60 วัน ตามระยะเวลาที่ผู้ตรวจการแผ่นดินกำหนดไว้ในคำ
วินิจฉัยแล้ว ข้อเท็จจริงปรากฏว่า ทอท. ยังไม่ได้ปฏิบัติตามคำวินิจฉัยของผู้ตรวจการแผ่นดินแต่ประการใด
โดย ทอท. เพียงแต่ให้ความเห็นต่อคำวินิจฉัยของผู้ตรวจการแผ่นดินซึ่งสรุปความได้ว่า การให้บริการจุดส่ง
มอบสินค้า ณ ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ เป็นกิจกรรมเชิงพาณิชย์และเป็นสิทธิที่อยู่ภายใต้สัญญาโครงการ
บริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ ณ อาคารผู้โดยสาร ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ สัญญาเลขที่ ทสภ.1-
01/2548 ลงวันที่ 25 มีนาคม 2548 ที่ ทอท. ได้ทำสัญญากับบริษัท คิง เพาเวอร์ สุวรรณภูมิ จำกัด
(“สัญญาโครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์”) ซึ่งหาก ทอท. ดำเนินการตามข้อเสนอแนะของ
ผู้ตรวจการแผ่นดินจะถือเป็นการละเมิดสิทธิของคู่สัญญาทั้งที่สัญญายังไม่สิ้นอายุและจะก่อให้เกิดความ
ไม่น่าเชื่อถือในฐานะที่เป็นหน่วยงานของรัฐ (“ความเห็นของ ทอท.”) และเมื่อวันที่ 2 สิงหาคม 2560
สำนักงานผู้ตรวจการแผ่นดินได้มีหนังสือถึงสมาคมฯ แจ้งว่า ผู้ตรวจการแผ่นดินได้พิจารณาความเห็นของ
ทอท. ข้างต้นแล้วเห็นว่า ยังไม่มีข้อเท็จจริงอื่นใดที่จะเปลี่ยนแปลงคำวินิจฉัยของผู้ตรวจการแผ่นดินได้ จึง
แจ้งผลยืนยันคำวินิจฉัยอันเป็นที่สุดไปยังนายกรัฐมนตรี รัฐมนตรีว่าการกระทรวงคมนาคม รัฐมนตรีว่าการ
กระทรวงการคลัง และ ทอท. เพื่อดำเนินการตามหน้าที่และอำนาจต่อไป รายละเอียดปรากฏตาม**สิ่งที่ส่ง
มาด้วย 2.**

ดังนั้น สมาคมฯ ในฐานะผู้ร้องเรียนซึ่งมีส่วนได้เสียและได้รับผลกระทบโดยตรงในเรื่องดังกล่าว ขอ
ชี้แจงข้อเท็จจริง แนวบรรทัดฐานของศาลปกครองสูงสุด และหลักกฎหมายที่เกี่ยวข้องเพื่อประกอบการ
พิจารณาให้เป็นไปตามรัฐธรรมนูญและกฎหมายที่เกี่ยวข้อง ตลอดจนเป็นไปด้วยความรอบคอบ โปร่งใส
ถูกต้องครบถ้วน และเกิดความเป็นธรรมแก่ทุกฝ่าย ดังนี้



สมาคมการค้าร้านค้าปลอดอากรไทย
Thai Duty Free Shop Trade Association
เลขที่ 306 ถนนสีลม แขวงสุริยวงศ์ เขตบางรัก
กรุงเทพมหานคร

2. กรณียอำนาจหน้าที่ของ ทอท. ที่เกี่ยวกับร้านค้าปลอดอากรและจุดส่งมอบสินค้า

- กรณีที่ 1 การอนุญาตหรือไม่อนุญาตให้จำหน่ายสินค้าปลอดอากร เป็นอำนาจหน้าที่ตามกฎหมายของกรมศุลกากร
- กรณีที่ 2 ทอท. ไม่มีสิทธิและไม่มีกฎหมายใดที่จะอนุญาตไม่อนุญาตให้ประกอบกิจการสินค้าปลอดอากรได้
- กรณีที่ 3 ทอท. มีหน้าที่เพียงจัดพื้นที่ให้บริการและบริหารจัดการสนามบินเท่านั้น
- กรณีที่ 4 การจัดพื้นที่ส่งมอบสินค้าปลอดอากร มิใช่การบริหารกิจการเชิงพาณิชย์ ภายในอาคารผู้โดยสารของ ทอท. แต่อย่างใด เนื่องจากการจำหน่ายสินค้าที่กระทำนอกเขตสนามบินส่วนพื้นที่ภายในสนามบินเป็นเพียงพื้นที่ที่ให้บริการเป็นจุดส่งมอบสินค้าที่ผู้ซื้อ ซื้อสินค้าจากร้านค้าปลอดอากรในเมืองเท่านั้น จึงไม่เกี่ยวข้องกับกิจกรรมเชิงพาณิชย์ภายในสนามบินแต่อย่างใด
- กรณีที่ 5 สำหรับคำวินิจฉัยของผู้ตรวจการแผ่นดิน ได้มีการศึกษาข้อกฎหมาย ระเบียบที่เกี่ยวข้อง ผู้ตรวจการแผ่นดินจึงได้มีข้อวินิจฉัยดังกล่าวออกมาเป็นที่สุด และไม่มีความหมายใดกำหนดหรือให้อำนาจให้สำนักงานอัยการสูงสุด (อสส.) เป็นผู้พิจารณาคัดค้านหรือให้ความเห็นที่ขัดกับคำวินิจฉัยของผู้ตรวจการแผ่นดิน และไม่ว่าความเห็นของ อสส. จะเป็นเช่นใดก็ไม่มีอำนาจที่จะเปลี่ยนแปลงคำวินิจฉัยอันเป็นที่สุดของผู้ตรวจการแผ่นดินได้แต่อย่างใด
- กรณีที่ 6 ตามที่ ทอท. อ้างว่าจุดส่งมอบสินค้าถือเป็นส่วนหนึ่งของกิจการร้านค้าปลอดอากร ตาม พระราชบัญญัติศุลกากร พ.ศ. 2469 ยังคลาดเคลื่อนกับข้อเท็จจริง เนื่องจากร้านค้าปลอดอากรมี 2 ประเภท คือ 1. ประกอบกิจการภายในสนามบิน 2. ประกอบกิจการภายในเมือง สนามบินเป็นเพียงให้ใช้พื้นที่เป็นจุดส่งมอบสินค้าตามระเบียบของกรมศุลกากรเท่านั้น ส่วนการจะอนุมัติให้ผู้ใดประกอบการเปิดกิจการสินค้าปลอดอากรขาออกในเมืองและหน้าที่ของกรมศุลกากรตามกฎหมาย และในเรื่องดังกล่าวกรมศุลกากรได้ออกใบอนุญาตและเรียกเก็บค่าธรรมเนียมจากบริษัทผู้ประกอบการที่ได้รับอนุญาตเป็นที่เรียบร้อยแล้ว หน้าที่ของ ทอท. เพียงแต่จัดหาพื้นที่ให้บริการเท่านั้น



สมาคมการค้าร้านค้าปลอดอากรไทย
Thai Duty Free Shop Trade Association
เลขที่ 306 ถนนสีลม แขวงสุริยวงศ์ เขตบางรัก
กรุงเทพมหานคร

กรณี ที่ 7 การที่ ทอท. และฝ่ายบริหาร ทำหนังสือถึง อสส. ก็เป็นเพียงการดำเนินการเพื่อ
จะประวิงเวลาที่จะไม่เปิดจุดส่งมอบสินค้าสาธารณะตามคำวินิจฉัยของ
ผู้ตรวจการแผ่นดินเท่านั้น

**3. กรณีจุดส่งมอบสินค้า (Pick up counter) ในท่าอากาศยานสุวรรณภูมิและท่าอากาศยาน
ดอนเมือง**

สมาคมฯ ขอเรียนข้อเท็จจริงเพิ่มเติมจากคำวินิจฉัยของผู้ตรวจการแผ่นดินดังต่อไปนี้

(ก) กรณีท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ

การที่ ทอท. กล่าวอ้างว่าการให้บริการจุดส่งมอบสินค้า ณ ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ เป็นกิจกรรม
เชิงพาณิชย์และเป็นสิทธิที่อยู่ภายใต้สัญญาโครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ที่ ทอท. ได้ทำ
สัญญากับบริษัท คิง เพาเวอร์ สุวรรณภูมิ จำกัด นั้น สมาคมฯ ขอเรียนว่า จุดส่งมอบสินค้าเพื่อให้ผู้ซื้อ
สินค้าจากร้านค้าปลอดอากรขาออกในเมืองไปรับสินค้าที่ตนได้ซื้อไว้แล้วก่อนเดินทางออกนอก
ราชอาณาจักรโดยเครื่องบินตามกฎหมายกรมศุลกากรผ่านท่าอากาศยานสุวรรณภูมิอันอยู่ในกำกับดูแล
ของ ทอท. นี้ ไม่เคยมีการประมูลหรือไม่มีกำหนดไว้ในเอกสารข้อกำหนดโครงการ (Terms of Reference)
ของโครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์แต่ประการใด

นอกจากนี้ ปรากฏข้อเท็จจริงเพิ่มเติมว่า ทอท. ได้ให้บริษัท คิง เพาเวอร์ อินเตอร์เนชั่นแนล จำกัด
("KPI") ซึ่งเป็นคนละนิติบุคคลกับบริษัทเอกชนที่เป็นคู่สัญญาตามสัญญาโครงการบริหารจัดการกิจกรรม
เชิงพาณิชย์ เช่าพื้นที่ในท่าอากาศยานสุวรรณภูมิเพื่อใช้เป็นจุดส่งมอบสินค้า โดยที่ KPI ยังไม่ได้ทำสัญญา
เช่าพื้นที่ซึ่งยังไม่มีค่าตอบแทนให้แก่ ทอท. แม้ว่า KPI จะได้ดำเนินการเปิดจุดส่งมอบสินค้าเพื่อให้
บริการแก่ลูกค้าที่ซื้อสินค้าจากร้านค้าปลอดอากรขาออกในเมืองไปแล้วตั้งแต่ปี 2549 ก็ตาม จนในที่สุด
คณะกรรมการชุดพิจารณารายได้ของ ทอท. ได้มีมติเห็นชอบให้ KPI มาทำสัญญาเช่าพื้นที่โดยตรงกับ
ทอท. โดยจ่ายค่าตอบแทนในอัตราร้อยละ 3 ของมูลค่าสินค้าปลอดอากรให้แก่ ทอท. ตั้งแต่ปี 2556 เป็น
ต้นมา โดย ทอท. สงวนสิทธิในการอนุญาตให้ผู้ประกอบการรายอื่นประกอบกิจการตั้งจุดส่งมอบสินค้า



สมาคมการค้าร้านค้าปลอดอากรไทย
Thai Duty Free Shop Trade Association
เลขที่ 306 ถนนสีลม แขวงสุริยวงษ์ เขตบางรัก
กรุงเทพมหานคร

ปลอดอากรในท่าอากาศยานสุวรรณภูมิกับ ทอท. ทั้งนี้ สมาคมฯ ได้เคยชี้แจงประเด็นนี้ไว้โดยละเอียดแล้ว
ในหนังสือที่สมาคมฯ ส่งถึงประธานผู้ตรวจการแผ่นดิน รายละเอียดปรากฏตามสิ่งที่ส่งมาด้วย 3.

(ข) กรณีท่าอากาศยานดอนเมือง

ทอท. ได้กำหนดพื้นที่จุดส่งมอบสินค้าให้เป็นส่วนหนึ่งของสัญญาอนุญาตให้ประกอบกิจการ
จำหน่ายสินค้าปลอดอากรและส่งมอบสินค้าปลอดอากร ณ อาคารผู้โดยสาร อาคาร 1 ท่าอากาศยานดอน
เมือง สัญญาเลขที่ 6-06/2555 ลงวันที่ 1 ตุลาคม 2555 ที่ ทอท. ได้ทำกับบริษัท คิง เพาเวอร์ ดิวตี้ฟรี จำกัด
("สัญญาอนุญาตให้ประกอบกิจการจำหน่ายสินค้าปลอดอากรและส่งมอบสินค้าปลอดอากร")

จากข้อเท็จจริงข้างต้นย่อมแสดงให้เห็นอย่างชัดแจ้งว่า กรณีจุดส่งมอบสินค้าในท่าอากาศยาน
สุวรรณภูมิไม่เคยกำหนดในสัญญาโครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ดังที่ ทอท. กล่าวอ้าง และ
เป็นกรณีที่แตกต่างกันจากกรณีท่าอากาศยานดอนเมืองที่บริษัท คิง เพาเวอร์ ดิวตี้ฟรี จำกัด ได้รับอนุญาตให้
ประกอบกิจการจำหน่ายสินค้าปลอดอากรและส่งมอบสินค้าปลอดอากร ดังนั้น จะเห็นได้ว่า ทอท. มีสิทธิที่
จะทำสัญญาให้เช่าพื้นที่เพื่อใช้เป็นจุดส่งมอบสินค้ากับผู้ประกอบธุรกิจร้านค้าปลอดอากรขาออกในเมือง
รายอื่น ๆ ได้ ดังเช่นที่ ทอท. เคยให้ KPI และบริษัท การบินกรุงเทพ จำกัด (มหาชน) เช่าพื้นที่

นอกจากนี้ เนื่องจากปัจจุบันจุดส่งมอบสินค้าจะถูกจัดตั้งอยู่ในอาคารผู้โดยสารขาออกของ
ท่าอากาศยานเท่านั้น จึงเป็นเหตุให้ผู้ประสงค์จะประกอบธุรกิจร้านค้าปลอดอากรขาออกในเมืองรายอื่น ๆ
ไม่สามารถจัดหาหรือมีจุดส่งมอบสินค้าในท่าอากาศยานทั้งสองแห่งข้างต้นได้ อีกทั้งบริษัทเอกชนที่เป็น
คู่สัญญาตามสัญญาทั้งสองแห่งนั้นเป็นเอกชนกลุ่มเดียวกัน จึงมีผลทำให้เกิดการผูกขาดในธุรกิจร้านค้า
ปลอดอากรขาออกในเมืองที่จำเป็นต้องมีจุดส่งมอบสินค้าในท่าอากาศยานทั้งสองที่อยู่กับดูแลของ
ทอท. โดยปริยาย และไม่ว่ากรณีจะเป็นอย่างไรก็ตาม สมาคมฯ เห็นว่า จุดส่งมอบสินค้าสาธารณะเป็น
บริการสาธารณะที่หน่วยงานของรัฐมีหน้าที่ต้องจัดทำและเหตุผลของ ทอท. ไม่อาจรับฟังได้

4. อำนาจพิเศษหรือเอกสิทธิ์ของ ทอท. ในการแก้ไขสัญญาฝ่ายเดียวตามแนวบรรทัดฐานของ
ศาลปกครองสูงสุดและหลักกฎหมายที่เกี่ยวกับสัญญาทางปกครอง



สมาคมการค้าร้านค้าปลอดอากรไทย
Thai Duty Free Shop Trade Association
เลขที่ 306 ถนนสีลม แขวงสุริยวงศ์ เขตบางรัก
กรุงเทพมหานคร

สมาคมฯ ขอเรียนว่า ทอท. มีอำนาจพิเศษหรือเอกสิทธิ์ในการแก้ไขสัญญาฝ่ายเดียวตามแนวบรรทัดฐานของศาลปกครองสูงสุดและหลักกฎหมายที่เกี่ยวกับสัญญาทางปกครองซึ่งตั้งอยู่บนพื้นฐานของระบบกฎหมายมหาชนที่มุ่งเน้นกำหนดภาระหน้าที่ของฝ่ายปกครองในการดำเนินกิจการทางปกครองให้ตอบสนองต่อความต้องการของประชาชน อันมีหลักการให้ฝ่ายปกครองมีอำนาจมหาชนเหนือกว่าเอกชน เพื่อให้การจัดทำบริการสาธารณะของรัฐบรรลุผลอย่างมีประสิทธิภาพ และเมื่อสัญญาทางปกครองถูกจัดว่าเป็นเครื่องมือของฝ่ายปกครองในการจัดทำบริการสาธารณะแล้ว การปฏิบัติตามสัญญาทางปกครองจึงอยู่ภายใต้หลักการจัดทำบริการสาธารณะที่สำคัญ 3 ประการ อันได้แก่

- (1) หลักว่าด้วยความเสมอภาคของผู้ใช้บริการสาธารณะ
- (2) หลักว่าด้วยความต่อเนื่องของการบริการสาธารณะ
- (3) หลักว่าด้วยการปรับปรุงเปลี่ยนแปลงให้การบริการสาธารณะเหมาะสมกับเหตุการณ์และสอดคล้องต่อความต้องการของประชาชน

ทั้งนี้ ด้วยหลักการจัดทำบริการสาธารณะทั้ง 3 ประการดังกล่าว การปฏิบัติตามสัญญาทางปกครองเพื่อให้การบริการสาธารณะบรรลุผล คู่สัญญาฝ่ายปกครองจึงมีอำนาจพิเศษหรือเอกสิทธิ์เหนือคู่สัญญาฝ่ายเอกชน เช่น อำนาจในการแก้ไขข้อกำหนดของสัญญาได้ฝ่ายเดียว โดยเอกชนผู้เข้ามาเป็นคู่สัญญากับฝ่ายปกครองมีหน้าที่ต้องปฏิบัติตามสัญญาทางปกครองและต้องยอมรับอำนาจพิเศษหรือเอกสิทธิ์ดังกล่าวของคู่สัญญาฝ่ายปกครอง อีกทั้ง การปฏิบัติตามสัญญาทางปกครองนั้น จะให้ความสำคัญกับภาระหน้าที่ของฝ่ายปกครองในการจัดทำบริการสาธารณะเพื่อตอบสนองต่อความต้องการของประชาชนเป็นหลัก และการคุ้มครองประโยชน์ของมหาชนหรือประโยชน์ส่วนรวมในการปฏิบัติตามสัญญาทางปกครองจะอยู่เหนือกว่าประโยชน์ของปัจเจกบุคคลเสมอ อย่างไรก็ตาม หากการปฏิบัติตามสัญญาทางปกครองด้วยเหตุผลดังกล่าวไปก่อให้เกิดความเสียหายแก่คู่สัญญาฝ่ายเอกชน คู่สัญญาฝ่ายเอกชนก็มีสิทธิเรียกร้องให้ฝ่ายปกครองชดเชยเยียวยาความเสียหายที่เกิดขึ้นได้ ดังปรากฏตามคำพิพากษาศาลปกครองสูงสุดที่ อ.676/2554 รายละเอียดปรากฏตามสิ่งที่ส่งมาด้วย 4.

ด้วยเหตุผลข้างต้น กรณีจะเห็นได้ว่า เพื่อให้การจัดทำบริการสาธารณะของรัฐบรรลุผลอย่างมีประสิทธิภาพตามหลักกฎหมายดังกล่าว ทอท. มีหน้าที่ต้องพิจารณาจัดหาและกำหนดจุดส่งมอบสินค้าสาธารณะในท่าอากาศยานสุวรรณภูมิและท่าอากาศยานดอนเมืองตามคำวินิจฉัยของผู้ตรวจการแผ่นดิน โดยแก้ไขข้อสัญญาที่เกี่ยวข้องได้ฝ่ายเดียวอันเป็นอำนาจพิเศษหรือเอกสิทธิ์ของ ทอท. ซึ่งบริษัท คิง เพาเวอร์ สุวรรณภูมิ จำกัด และบริษัท คิง เพาเวอร์ ดิวตี้ฟรี จำกัด มีหน้าที่ต้องยอมรับและปฏิบัติตาม ส่วน



สมาคมการค้าร้านค้าปลอดอากรไทย
Thai Duty Free Shop Trade Association
เลขที่ 306 ถนนสีลม แขวงสุริยวงศ์ เขตบางรัก
กรุงเทพมหานคร

ความเห็นของทอท. ที่ได้ชี้แจงต่อผู้ตรวจการแผ่นดินเพื่อปฏิเสธไม่ดำเนินการตามคำวินิจฉัยของผู้ตรวจการแผ่นดินตามข้อ 1. ข้างต้นนั้นคลาดเคลื่อน ไม่ถูกต้อง และไม่อาจรับฟังได้แต่ประการใด เนื่องจากการจัดหาและกำหนดจุดส่งมอบสินค้าสาธารณะในท่าอากาศยานสุวรรณภูมิและท่าอากาศยานดอนเมืองนี้เป็นการกระทำเพื่อให้การจัดทำบริการสาธารณะของรัฐบรรลุผลอย่างมีประสิทธิภาพและตอบสนองต่อความต้องการของประชาชน และเป็นกรณีที่กระทำได้ตามแนวบรรทัดฐานของศาลปกครองสูงสุดและหลักกฎหมายที่เกี่ยวกับสัญญาทางปกครอง ดังนั้น จึงมิได้กระทบต่อความน่าเชื่อถือของ ทอท. ตามที่ ทอท. กล่าวอ้าง และไม่ได้ส่งผลกระทบต่อการให้บริการและการดำเนินการเชิงพาณิชย์ในท่าอากาศยานแต่ประการใด

5. ข้อเสนอสิทธิตามสัญญา

กรณีจะเป็นอย่างไรก็ตาม สมาคมฯ ขอเรียนว่า สัญญาที่เกี่ยวข้องกับจุดส่งมอบสินค้าในท่าอากาศยานสุวรรณภูมิและท่าอากาศยานดอนเมืองได้กำหนดข้อสงวนสิทธิของ ทอท. ไว้ดังนี้

(ก) สัญญาโครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ ณ อาคารผู้โดยสาร ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ สัญญาเลขที่ ทสภ. 1-01/2548 ลงวันที่ 25 มีนาคม 2548

“ข้อ 25. ข้อสงวนสิทธิ

ในการดำเนินการภายใต้เงื่อนไขสัญญานี้ หากมีปัญหาเกี่ยวกับวิธีการปฏิบัติหรือการตีความเงื่อนไขสัญญาให้ ทอท. และผู้รับอนุญาตร่วมหารือกันเพื่อหาข้อยุติ ทั้งนี้ ในกรณีที่ทั้งสองฝ่ายมีความเห็นไม่ตรงกัน ให้ความเห็นหรือทางเลือกของ ทอท. ถือเป็นที่สุด”

(ข) สัญญาอนุญาตให้ประกอบกิจการจำหน่ายสินค้าปลอดอากรและส่งมอบสินค้าปลอดอากร ณ อาคารผู้โดยสาร อาคาร 1 ท่าอากาศยานดอนเมือง สัญญาเลขที่ 6-06/2555 ลงวันที่ 1 ตุลาคม 2555



สมาคมการค้าร้านค้าปลอดอากรไทย
Thai Duty Free Shop Trade Association
เลขที่ 306 ถนนสีลม แขวงสุริยวงศ์ เขตบางรัก
กรุงเทพมหานคร

“ข้อ 21 ข้อสงวนสิทธิ

21.1 ในการดำเนินการภายใต้เงื่อนไขสัญญาฯ หากมีปัญหาเกี่ยวกับวิธีการปฏิบัติหรือการตีความเงื่อนไขสัญญา ให้ ทอท. และผู้รับอนุญาตร่วมกันเพื่อหาข้อยุติ ทั้งนี้ ในกรณีที่ทั้งสองฝ่ายมีความเห็นไม่ตรงกัน ให้ความเห็น หรือทางเลือกของ ทอท. ถือเป็นที่สุด”

สมาคมฯ เห็นว่า ตามข้อสงวนสิทธิในสัญญาทั้งสองฉบับข้างต้น เป็นข้อสัญญาที่ได้ผ่านความเห็นชอบจากสำนักอัยการสูงสุดมาแล้วตามกฎหมาย แสดงให้เห็นอย่างชัดเจนว่า กรณีปัญหาเกี่ยวกับสัญญาเรื่องจุดส่งมอบสินค้าในกรณีนี้ ทอท. และบริษัท คิง เพาเวอร์ สุวรรณภูมิ จำกัด และบริษัท คิง เพาเวอร์ ดิวตี้ฟรี จำกัด สามารถร่วมกันเพื่อหาข้อยุติได้ ทั้งนี้ ในกรณีที่ทั้งสองฝ่ายมีความเห็นไม่ตรงกัน ให้ความเห็นหรือทางเลือกของ ทอท. ถือเป็นที่สุด และการใช้ดุลพินิจในกรณีนี้เป็นไปโดยชอบด้วยกฎหมายและสมเหตุสมผล เนื่องจากการดำเนินการเพื่อจัดหาและกำหนดจุดส่งมอบสินค้าสาธารณะซึ่งทำให้การจัดทำบริการสาธารณะของรัฐบรรลุผลอย่างมีประสิทธิภาพ

6. ขอให้พิจารณาข้อเท็จจริงและข้อกฎหมายโดยคำนึงถึงรัฐธรรมนูญและกฎหมายที่เกี่ยวข้อง

สมาคมฯ ขอเรียนว่า เมื่อวันที่ 2 สิงหาคม 2560 ที่ผ่านมา สำนักงานผู้ตรวจการแผ่นดินได้แจ้งยืนยันผลการวินิจฉัยไปยังนายกรัฐมนตรี รัฐมนตรีว่าการกระทรวงคมนาคม รัฐมนตรีว่าการกระทรวงการคลัง และ ทอท. เพื่อให้ดำเนินการตามหน้าที่และอำนาจ แต่ผู้มีอำนาจที่เกี่ยวข้องดังกล่าวรวมถึง ทอท. ยังไม่ดำเนินการใด ๆ ให้เป็นไปตามคำวินิจฉัยของผู้ตรวจการแผ่นดินในเวลาอันสมควร อันเป็นการขัดและไม่ปฏิบัติตามคำวินิจฉัยของผู้ตรวจการแผ่นดิน และขัดและไม่ปฏิบัติตามรัฐธรรมนูญและกฎหมายที่เกี่ยวข้อง ตลอดจนเป็นการไม่คำนึงถึงพระราชบัญญัติการอำนวยความสะดวกในการพิจารณาอนุญาตของทางราชการ พ.ศ. 2558 ซึ่งมีวัตถุประสงค์เพื่อให้มีกฎหมายกลางในการกำหนดขั้นตอนและระยะเวลาในการพิจารณาอนุญาตอันเป็นประโยชน์และอำนวยความสะดวกแก่ประชาชน

สมาคมฯ จึงเรียนมาเพื่อขอให้ท่านได้โปรดสั่งการไปยังหน่วยงานที่เกี่ยวข้องให้ดำเนินการเปิดจุดส่งมอบสินค้าสาธารณะ (Pick up counter) ในท่าอากาศยานนานาชาติที่อยู่ในกำกับดูแลของ ทอท. ให้กับร้านค้าปลอดอากรขาออกในเมือง ที่ได้รับอนุมัติจากกรมศุลกากรได้ใช้ร่วมกันตามคำวินิจฉัย อันเป็นที่สุดของผู้ตรวจการแผ่นดิน กรณีดังกล่าว สมาคมฯ ร่วมกับบริษัทสมาชิกที่เป็นนิติบุคคลซึ่งมีนักลงทุนต่างชาติ



สมาคมการค้าร้านค้าปลอดอากรไทย
Thai Duty Free Shop Trade Association
เลขที่ 306 ถนนสีลม แขวงสุริยวงศ์ เขตบางรัก
กรุงเทพมหานคร

ได้ลงทุนไปแล้วไม่ต่ำกว่า 3,000,000,000.- บาท (สามพันล้านบาท) อีกทั้งได้ดำเนินการตามกฎหมายทุกขั้นตอนพร้อมทั้งได้ชำระค่าธรรมเนียมต่างๆ กว่า 20 ล้านบาท ให้กับกรมศุลกากรไว้แล้ว หากท่านและหน่วยงานที่เกี่ยวข้องยังประวิงเวลาไม่ดำเนินการ สมาคมฯ และนิติบุคคลที่เป็นสมาชิกของสมาคมฯ ผู้เสียหายจึงขอสงวนสิทธิ์ที่จะต้องดำเนินการตามกฎหมาย ทั้งนี้ เพื่อให้เป็นไปตามรัฐธรรมนูญและกฎหมาย ตลอดจนคำนึงถึงพระราชบัญญัติการอำนวยความสะดวกในการพิจารณาอนุญาตของทางราชการ พ.ศ. 2558 ด้วย จักขอขอบคุณยิ่ง

ขอแสดงความนับถือ

(นางรวิฐา พงศ์นุชิต)

นายกสมาคมการค้าร้านค้าปลอดอากรไทย