

| | |
|---------------------------------|---|
| วิทยานิพนธ์เรื่อง | ปัญหาเกี่ยวกับการบังคับใช้สัญญาให้บริการข้ามแดนระหว่างประเทศของโทรศัพท์เคลื่อนที่ |
| คำสำคัญ | การบังคับใช้สัญญา, บริการข้ามแดนระหว่างประเทศ, โทรศัพท์เคลื่อนที่ |
| นักศึกษา | นางสาวชุตติมา อนันตชาติ |
| อาจารย์ที่ปรึกษาวิทยานิพนธ์ | ศาสตราจารย์ (พิเศษ) ดร. วิสูตร ตวยานนท์ |
| อาจารย์ที่ปรึกษาวิทยานิพนธ์ร่วม | รองศาสตราจารย์ ดร. ภูมิ โชคเหมาะ |
| หลักสูตร | นิติศาสตรมหาบัณฑิต สาขากฎหมายธุรกิจ |
| คณะ | นิติศาสตร์ มหาวิทยาลัยศรีปทุม |
| พุทธศักราช | 2558 |

บทคัดย่อ

วิทยานิพนธ์ฉบับนี้มีวัตถุประสงค์ในการวิจัยเพื่อศึกษาแนวคิดและทฤษฎีที่เกี่ยวข้องกับการให้บริการข้ามแดนระหว่างประเทศและสัญญาให้บริการข้ามแดนระหว่างประเทศ เพื่อศึกษามาตรการทางกฎหมายที่ใช้บังคับสำหรับสัญญาให้บริการข้ามแดนระหว่างประเทศ เพื่อศึกษาวิเคราะห์ปัญหาพร้อมทั้งเสนอแนะแนวทางหรือมาตรการที่เหมาะสมเกี่ยวกับการบังคับใช้สัญญาให้บริการข้ามแดนระหว่างประเทศ เนื่องจากสมาคมผู้ประกอบการจีเอสเอ็ม (GSM Association: GSMA) ได้กำหนดมาตรฐานสัญญาให้บริการข้ามแดนระหว่างประเทศ (International Roaming Agreement) สำหรับผู้ให้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ (Mobile Operator) ลงนามร่วมกันก่อนที่จะให้เปิดให้บริการข้ามแดนระหว่างประเทศ เพื่อให้ผู้ใช้บริการโทรศัพท์เคลื่อนที่ที่เดินทางไปยังประเทศของผู้ให้บริการ โทรศัพท์เคลื่อนที่อีกประเทศหนึ่งสามารถใช้โทรศัพท์เคลื่อนที่ในการติดต่อสื่อสารระหว่างประเทศของคู่สัญญาทั้งสองฝ่ายได้อย่างสะดวกสบาย ในทางปฏิบัติ การเจรจาตกลงเพื่อเข้าทำสัญญาให้บริการข้ามแดนระหว่างประเทศได้เกิดปัญหาเกี่ยวกับการบังคับใช้สัญญาให้บริการข้ามแดนระหว่างประเทศซึ่งคู่สัญญาได้ใช้ข้อความแตกต่างไปจากข้อความมาตรฐานที่ GSMA กำหนดไว้ เช่น เรื่องการเลือกกฎหมาย (Choice of Law) ที่จะนำมาใช้บังคับ กำหนดไว้ว่า “สัญญานี้และเรื่องอื่นใดที่เกี่ยวข้องกับสัญญานี้ให้ใช้บังคับและตีความตามกฎหมายของสวิสเซอร์แลนด์” อย่างไรก็ตาม สำนักงานคณะกรรมการกิจการโทรคมนาคมแห่งชาติ (สำนักงาน กสทช.) ซึ่งเป็นหน่วยงานที่กำกับดูแลกำกับดูแลการประกอบกิจการโทรคมนาคมของประเทศไทยไม่เห็นด้วยกับการใช้ข้อความดังกล่าวของ GSMA โดยมี

ความเห็นว่าการให้ใช้กฎหมายไทยและศาลไทยบังคับกับสัญญาดังกล่าว ซึ่งคู่สัญญาต่างประเทศไม่ยอมรับในการบังคับกฎหมายไทยและระบบศาลไทยด้วย

จากการศึกษาพบว่าในการเข้าทำสัญญาให้บริการข้ามแดนระหว่างประเทศของโทรศัพท์เคลื่อนที่ ถึงแม้ว่าผู้ให้บริการ โทรศัพท์เคลื่อนที่ในประเทศไทยจะไม่มีอำนาจต่อรองทัดเทียมกับผู้ให้บริการ โทรศัพท์เคลื่อนที่ต่างประเทศ ผู้ให้บริการ โทรศัพท์เคลื่อนที่ในประเทศไทยก็สามารถเจรจาต่อรองเกี่ยวกับประเด็นข้อพิพาทต่างๆ ที่เกิดขึ้นในการทำสัญญาให้บริการข้ามแดนระหว่างประเทศได้ โดยเป็นไปตามหลักที่ว่าคู่สัญญามีเสรีภาพในการทำสัญญาและความศักดิ์สิทธิ์ในการแสดงเจตนา คู่สัญญาจะตกลงในการทำสัญญากันอย่างไรก็ได้ตราบเท่าที่ไม่ขัดต่อความสงบเรียบร้อยหรือศีลธรรมอันดีของประชาชน ทั้งนี้ ภายใต้บังคับที่ผู้ให้บริการ โทรศัพท์เคลื่อนที่ในประเทศไทยจะต้องปฏิบัติตามกฎข้อบังคับหรือหลักเกณฑ์ต่างๆ ของ กสทช. ในฐานะเป็นผู้ประกอบกิจการโทรคมนาคม รวมทั้งยังจะต้องปฏิบัติตามเงื่อนไขที่กำหนดในมาตรฐานสัญญาของ GSMA ในฐานะที่ประเทศไทยได้เข้าร่วมเป็นสมาชิกภาพของ GSMA ด้วย

ดังนั้น ผู้วิจัยมีข้อเสนอแนะแนวทางแก้ไขปัญหาเกี่ยวกับข้อมูลส่วนบุคคล (Data Privacy) ว่าในปัจจุบันประเทศไทยยังไม่มีกฎหมายคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลมาบังคับใช้ ข้อมูลส่วนบุคคลก็ยังคงจะถูกล่วงละเมิด ก่อให้เกิดความเดือดร้อนเสียหายแก่เจ้าของข้อมูลได้ จึงควรบัญญัติกฎหมายต่างๆ ที่เกี่ยวกับการคุ้มครองข้อมูลส่วนบุคคลที่เป็นการทั่วไปมาใช้บังคับและควรกำหนดหน่วยงานเพื่อมีอำนาจในการใช้ เก็บรักษาและเปิดเผยข้อมูลส่วนบุคคลไว้โดยเฉพาะ รวมถึงกำหนดระยะเวลาในการจัดเก็บข้อมูลส่วนบุคคลไว้ให้ชัดเจน ส่วนปัญหาเกี่ยวกับการเลือกกฎหมาย (Choice of Law) ที่จะนำมาใช้บังคับควรแก้ไขปรับปรุงกฎหมายของไทยให้มีเนื้อหาที่ครอบคลุมชัดเจนในการตีความในประเด็นการขัดกันของกฎหมายเพื่อจะได้นำมาใช้ในการเจรจาต่อรองกับคู่สัญญาต่างประเทศได้ง่ายมากยิ่งขึ้น สำหรับปัญหาเกี่ยวกับการระงับข้อพิพาทและอนุญาโตตุลาการ (Dispute Resolution & Arbitration) ยังมีมติคณะรัฐมนตรี หรือข้อบังคับ ที่เกี่ยวกับการอนุญาโตตุลาการหลายเรื่องที่ยังปิดกั้น หรือเป็นอุปสรรคมิให้คนต่างด้าวเข้ามาใช้ หรือดำเนินการอนุญาโตตุลาการในประเทศไทย จึงควรแก้ไขมติคณะรัฐมนตรี หรือข้อบังคับให้คนต่างด้าวหรือต่างประเทศเข้ามาใช้ หรือดำเนินการอนุญาโตตุลาการในประเทศไทยได้ เพื่อให้เกิดความสะดวกและประหยัดเวลา ขั้นตอนและค่าใช้จ่ายในการดำเนินการคดี

| | |
|--------------------------|--|
| THESIS TITLE | PROBLEMS REGARDING THE ENFORCEMENT OF INTERNATIONAL ROAMING AGREEMENT FOR MOBILE PHONE SERVICE |
| KEYWORD | THE ENFORCEMENT OF AGREEMENT, INTERNATIONAL ROAMING SERVICE, MOBILE PHONE |
| STUDENT | CHUTIMA ANANTACHATRI |
| THESIS ADVISOR | PROFESSOR (EMERITUS) DR. VISOOT TUVAYANOND |
| THESIS CO-ADVISOR | ASSOCIATE PROFESSOR DR. POOM CHOKMOH |
| LEVEL OF STUDY | MASTER OF LAW (BUSINESS LAW) |
| FACULTY | FACULTY OF LAW SRIPATUM UNIVERSITY |
| ACADEMIC YEAR | 2015 |

ABSTRACT

This thesis has the objectives to study the concepts and theories regarding International Roaming Service and International Roaming Agreement, the legal measures to be enforceable with International Roaming Agreement, analyze the problems and offer the proper means for enforcement of International Roaming Agreement. As the GSM Association (GSMA) stipulates the GSM Association Standard International Roaming Agreement for the parties (Mobile Operators) before establishment of International Roaming Service so that a Roaming Customer from one country who travelled to other country can access to the mobile telecommunications services of the other Public Mobile Networks(PMN) Operator in its country, in practice, there are problems on enforcement of International Roaming Agreement for Mobile Phone Service in negotiation between the parties to enter into the Agreement in which case the parties deviate or amend the content of Agreement differently from Standard Agreement such as Choice of Law, in which event the GSMA stipulates that “The Agreement and any matters relating hereto shall be governed by and construed in accordance with Swiss Law”. However, Office of the National Broadcasting Telecommunications Commission (NBTC) who controls and regulates Telecommunications Business

disagreed with the use of GSMA's content with a view that Thai Law and Thai Court should be applicable to such Agreement but the foreign parties do not accept the view of NBTC on Thai law and Thai Court.

From the study, it is found out that even though Thai Mobile Operator has less bargaining power than that of the Foreign Mobile Operator, Thai Mobile Operator can negotiate the issue of disputes arising from International Roaming Service Agreement. This is in compliance with the principle of the Freedom of Contract and Autonomy of Will of the parties concerned in which case the parties can enter into an agreement insofar as it is not contrary to public order and good morals, and Thai Mobile Operator as Mobile Telecommunications Operator shall comply with the regulations or rules of NBTC and the conditions of Standard International Roaming Agreement as the member of GSMA.

As a result of this, the author suggested that for solving the Data Privacy problem, nowadays Thailand has not the Protection of Data Privacy Law which caused the owner of Data Privacy damaged from violation. It is necessary for enacting relevant laws of Data Privacy and establishing and working unit with power to use, keep and disclose Data Privacy including the period of keeping the Data Privacy. As for the Choice of Law problem, it is necessary to amend and modify Thai Law so that there is a clear provision on conflict of law interpretation and it can be easily used for negotiation with a foreign party. For the Dispute Resolution and Arbitration problem, actually some cabinet resolution or arbitration regulations are burdens for foreign parties to conduct arbitration in Thailand. Accordingly, it is suggested that such cabinet resolution and regulation be amended for ease of conduction arbitration process and saving time and expenses.