

**บันทึกสรุปผลการรับฟังความคิดเห็นต่อ
ร่างประกาศคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า
เรื่อง แนวทางปฏิบัติในการพิจารณาการกระทำอันเป็นผลเสียหายแก่ผู้ประกอบการรายอื่น พ.ศ.**

กำหนดเวลาการเปิดรับฟังความคิดเห็นบนเว็บไซต์ www.otcc.or.th และทางอีเมลของสำนักงานคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า	วันที่ ๒๔ พฤษภาคม – ๒๒ มิถุนายน ๒๕๖๑
จัดเวทีการรับฟังความคิดเห็น	วันที่ ๒๘ พฤษภาคม ๒๕๖๑ ณ โรงแรมริชมอนด์ สไต์ลิส คอนเวนชั่น

ความคิดเห็นที่ได้รับ	มติหรือผลการพิจารณาของคณะกรรมการ การแข่งขันทางการค้า	เหตุผลและแนวทางในการดำเนินการต่อไป
- คณะกรรมการมีอำนาจตามกฎหมายในการออกประกาศฉบับนี้หรือไม่	- การออกประกาศเป็นอำนาจของคณะกรรมการ	เหตุผล - เป็นอำนาจตามมาตรา ๑๗ (๓) พระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ เพื่อให้ผู้ประกอบการและประชาชนทั่วไปรับทราบแนวทางปฏิบัติในการพิจารณาของคณะกรรมการ แนวทางในการดำเนินการต่อไป - คงตามร่างเดิม
- คำนิยามของคำว่า “คู่ค้า” ที่ระบุว่าเป็น “ผู้ประกอบการที่มีได้แข่งขันในตลาดเดียวกัน และผู้ประกอบการระหว่างกัน” เห็นควรตัดคำว่า “มีได้แข่งขันในตลาดเดียวกัน” ออก	- ยกเลิกคำนิยามคำว่า “คู่แข่ง” และ “คู่ค้า”	เหตุผล - คำว่า “คู่แข่ง” และ “คู่ค้า” เป็นถ้อยคำสามัญที่เข้าใจเป็นการทั่วไป จึงไม่จำเป็นต้องกำหนดเป็นคำนิยาม เพื่อไม่ให้เกิดความสับสนในการตีความ แนวทางในการดำเนินการต่อไป - แก้ไขปรับปรุงโดยยกเลิกคำนิยามคำว่า “คู่แข่ง” และ “คู่ค้า”
- ควรกำหนดคำนิยามของคำว่า “อำนาจตลาด” ให้ชัดเจนว่าแตกต่างจาก “อำนาจเหนือตลาด” อย่างไร - ถ้อยคำในการพิจารณา “อำนาจต่อรองที่เหนือกว่า” ที่กำหนดให้พิจารณาส่วนแบ่งตลาดของผู้ประกอบการตั้งแต่ร้อยละ ๕๐ ขึ้นไปหรือผู้ประกอบการสามรายแรกที่มีส่วนแบ่งตลาดรวมกันตั้งแต่ร้อยละ ๗๕ ขึ้นไปนั้น จะซ้ำซ้อนกับคำนิยาม “ผู้ประกอบการ	- ให้แก้ไขถ้อยคำ “อำนาจตลาด” “อำนาจเหนือตลาด” และ “อำนาจต่อรองที่เหนือกว่า” ให้ชัดเจน	เหตุผล - การกำหนดคำนิยามควรใช้ถ้อยคำทั่วไปเพื่อให้เข้าใจง่าย และเพิ่มหลักการพิจารณาในตัวของประกาศ เพื่อให้เกิดความชัดเจน - การพิจารณา “อำนาจต่อรองที่เหนือกว่า” ในร่างประกาศมีความทับซ้อนกับ “ผู้ประกอบการซึ่งมีอำนาจเหนือตลาด” จึงเห็นด้วยกับการปรับปรุงถ้อยคำให้ชัดเจน โดยกำหนดส่วนแบ่งตลาดขั้นต่ำ

ความคิดเห็นที่ได้รับ	มติหรือผลการพิจารณาของคณะกรรมการ การแข่งขันทางการค้า	เหตุผลและแนวทางในการดำเนินการต่อไป
<p>ธุรกิจซึ่งมีอำนาจเหนือตลาด”</p> <ul style="list-style-type: none"> - การพิจารณา “อำนาจต่อรองที่เหนือกว่า” ควรยกเว้นธุรกิจที่มีสัญญาระหว่างผู้ประกอบการธุรกิจในระดับกัน เช่น ธุรกิจแฟรนไชส์ หรือตัวแทนจำหน่ายที่ได้รับอนุญาต และกำหนดอัตราร้อยละที่ชัดเจนสมเหตุสมผลตามหลักทางเศรษฐศาสตร์ 		<p>กำหนดไว้ที่ร้อยละ ๑๐ เนื่องจากใช้หลักการในการพิจารณายกเว้นให้ผู้ประกอบธุรกิจที่มีส่วนแบ่งตลาดน้อยกว่าร้อยละ ๑๐ ไม่เป็นผู้ประกอบธุรกิจซึ่งมีอำนาจเหนือตลาด</p> <ul style="list-style-type: none"> - กฎหมายมิได้บัญญัติข้อยกเว้นแก่ลักษณะการประกอบธุรกิจบางประเภท การกำหนดเพิ่มเติมไว้ในประกาศจะเป็นการดำเนินการเกินกรอบของกฎหมาย <p>แนวทางในการดำเนินการต่อไป</p> <ul style="list-style-type: none"> - แก้ไขปรับปรุงตามความเห็นจากการรับฟังความคิดเห็น โดยแก้ไขคำนิยามของคำว่า “อำนาจตลาด” ให้เป็นคำจำกัดความทั่วไปและเพิ่มเติมรายละเอียดแนวทางการพิจารณาในประกาศแทน และปรับปรุงหลักการพิจารณา “อำนาจต่อรองที่เหนือกว่า” เพื่อมิให้เกิดความสับสนกับหลักการพิจารณา “ผู้ประกอบการธุรกิจซึ่งมีอำนาจเหนือตลาด”
<ul style="list-style-type: none"> - การพิจารณาความเสียหายแก่ผู้ประกอบการธุรกิจตามมาตรา ๕๗ “การสูญเสียรายได้ของผู้ประกอบธุรกิจ” “การสูญเสียมูลค่าตลาดของสินค้าหรือบริการ” และ “การสูญเสียโอกาสในการผลิตสินค้าหรือบริการ” ควรระบุรายละเอียดว่ามีลักษณะเช่นไร การสูญเสียต้องเป็นร้อยละเท่าใด 	<ul style="list-style-type: none"> - ไม่มีการแก้ไขหลักการพิจารณาลักษณะของการกระทำการค้าที่ไม่เป็นธรรม 	<p>เหตุผล</p> <ul style="list-style-type: none"> - กฎหมายลำดับรองฉบับนี้ เป็นการกำหนดแนวทางในการพิจารณาของคณะกรรมการในแต่ละกรณี - การกำหนดรายละเอียดที่มากกว่านี้อาจเป็นการจำกัดอำนาจในการใช้ดุลพินิจของคณะกรรมการในการพิจารณา <p>แนวทางในการดำเนินการต่อไป</p> <ul style="list-style-type: none"> - คงตามร่างเดิม
<ul style="list-style-type: none"> - การพิจารณาการกระทำที่เป็นการกีดกันการประกอบธุรกิจของผู้ประกอบธุรกิจรายอื่นอย่างไม่เป็นธรรม การใช้อำนาจตลาดหรืออำนาจต่อรองที่เหนือกว่าอย่างไม่เป็นธรรม และการกำหนดเงื่อนไขอันเป็นการจำกัดขีดขวางการประกอบธุรกิจของผู้อื่นอย่างไม่เป็นธรรม - การกำหนดพฤติกรรมตามร่างประกาศยังไม่ชัดเจนในรายละเอียด - การจำกัดการบริการ การซื้อ หรือการขาย ควรต้องพิจารณา 	<ul style="list-style-type: none"> - ไม่มีการแก้ไขหลักการพิจารณาลักษณะของการกระทำทางการค้าที่ไม่เป็นธรรม 	<p>เหตุผล</p> <ul style="list-style-type: none"> - กฎหมายลำดับรองฉบับนี้ เป็นการกำหนดแนวทางในการพิจารณาของคณะกรรมการในแต่ละกรณี - กฎหมายการแข่งขันทางการค้ากำกับดูแลธุรกิจทุกประเภทยกเว้นเฉพาะธุรกิจที่มีกฎหมายเฉพาะกำกับดูแลในเรื่องการแข่งขันทางการค้าตามมาตรา ๔ (๔) เท่านั้น การกำหนดรายละเอียดในเชิงพฤติกรรมที่เฉพาะทางเกินไปอาจปรับใช้ได้กับกรณีธุรกิจประเภทหนึ่งแต่อาจเป็นปัญหากับธุรกิจอีกประเภทได้

ความคิดเห็นที่ได้รับ	มติหรือผลการพิจารณาของคณะกรรมการ การแข่งขันทางการค้า	เหตุผลและแนวทางในการดำเนินการต่อไป
<p>การจำกัดหรือกำหนดเงื่อนไขบางอย่าง การกำกับดูแลการกระทำที่เป็น Exclusive Dealing ไม่ควรเคร่งครัดจนเกินไป เพราะอาจทำให้ไม่เกิดการพัฒนารุรกิจดังกล่าว</p> <ul style="list-style-type: none"> - การตั้งราคาสินค้าหรือบริการสูงไม่ควรเป็นความผิด หากไม่ใช่กรณีของผู้มีอำนาจเหนือตลาด 		<ul style="list-style-type: none"> - สำนักงานจะได้พิจารณาจัดทำแนวทางปฏิบัติของสำนักงานที่ระบุตัวอย่างในรายละเอียดเพื่อให้ผู้ประกอบการธุรกิจและประชาชนทั่วไปรับทราบ <p>แนวทางในการดำเนินการต่อไป</p> <ul style="list-style-type: none"> - คงตามร่างเดิม
<ul style="list-style-type: none"> - การพิจารณาความไม่เป็นธรรมของการกระทำ - การกำหนดว่าความไม่เป็นธรรมให้พิจารณาจากการมิได้กำหนดเงื่อนไขเป็นลายลักษณ์อักษรและไม่แจ้งให้ลูกค้าทราบก่อนล่วงหน้าอย่างน้อย ๑ ปี ควรพิจารณาวิธีการปฏิบัติทางการค้าเป็นสำคัญ - การกำหนดให้การพิจารณาความไม่เป็นธรรมไว้กว้างขวางมากอาจก่อให้เกิดการใช้ดุลยพินิจอย่างไม่ชอบได้ - การกระทำที่ไม่เคยปฏิบัติมาก่อน หมายความว่าอย่างไร เช่น ไม่เคยปฏิบัติมาก่อนในไทยหรือต่างประเทศ จะอ้างอิงข้อมูลใด เป็นระยะเวลาย้อนหลังนานเท่าใด - ควรกำหนดหลักเกณฑ์หรือกรอบแนวทางการพิจารณาการกระทำที่ไม่เป็นธรรมหรือไม่มีเหตุผลอันสมควรให้มีรายละเอียดชัดเจนเพื่อให้เกิดมาตรฐานในการพิจารณา - ควรกำหนดว่าในบางกรณีที่มีการกระทำตามข้อ ๖ เป็นประโยชน์ต่อตลาดหรือระบบเศรษฐกิจ เช่น เป็นการจัดสรรทรัพยากรที่จำกัดให้มีประสิทธิภาพมากขึ้น มิได้เป็นการกระทำที่ไม่เป็นธรรมหรือไม่มีเหตุผลอันสมควร 	<ul style="list-style-type: none"> - ให้แก้ไขถ้อยคำในประเด็นการพิจารณาความไม่เป็นธรรมของการกระทำ ให้ชัดเจนและสามารถปรับใช้ได้เป็นการทั่วไป - ไม่มีการแก้ไขหลักการพิจารณาในประเด็นอื่น 	<p>เหตุผล</p> <ul style="list-style-type: none"> - กฎหมายการแข่งขันทางการค้ากำกับดูแลธุรกิจทุกประเภทยกเว้นเฉพาะธุรกิจที่มีกฎหมายเฉพาะกำกับดูแลในเรื่องการแข่งขันทางการค้าตามมาตรา ๔ (๔) เท่านั้น ประกาศฉบับนี้จึงกำหนดแนวทางการพิจารณาของคณะกรรมการในเรื่อง “ไม่เป็นธรรม” และ “ไม่มีเหตุผลอันสมควร” เป็นหลักกว้างที่สามารถปรับใช้ได้กับทุกธุรกิจ - การพิจารณาถึงประโยชน์ต่อตลาดหรือระบบเศรษฐกิจอยู่ในปัจจัยอื่นที่เกี่ยวข้อง - สำนักงานจะได้พิจารณาจัดทำแนวทางปฏิบัติของสำนักงานที่ระบุตัวอย่างในรายละเอียดเพื่อให้ผู้ประกอบการธุรกิจและประชาชนทั่วไปรับทราบ <p>แนวทางในการดำเนินการต่อไป</p> <ul style="list-style-type: none"> - แก้ไขปรับปรุงตามความเห็นจากการรับฟังความคิดเห็นโดยให้ครอบคลุมหลักการในการทำธุรกิจทั่วไป - คงตามร่างเดิมในประเด็นอื่น

สำนักงานคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า

ตุลาคม ๒๕๖๑