

**บันทึกสรุปผลการรับฟังความคิดเห็นต่อ  
ร่างประกาศคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า  
เรื่อง แนวทางปฏิบัติในการพิจารณาการกระทำต้องห้ามของผู้ประกอบธุรกิจซึ่งมีอำนาจเหนือตลาด พ.ศ. ....**

กำหนดเวลาการเปิดรับฟังความคิดเห็นบนเว็บไซต์ <a href="http://www.otcc.or.th">www.otcc.or.th</a> และทางอีเมลของสำนักงานคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า	วันที่ ๒๔ พฤษภาคม – ๒๒ มิถุนายน ๒๕๖๑
จัดเวทีการรับฟังความคิดเห็น	วันที่ ๒๘ พฤษภาคม ๒๕๖๑ ณ โรงแรมริชมอนด์ สโตร์ลิส คอนเวนชั่น

ความคิดเห็นที่ได้รับ	มติหรือผลการพิจารณาของคณะกรรมการ การแข่งขันทางการค้า	เหตุผลและแนวทางในการดำเนินการต่อไป
- คณะกรรมการมีอำนาจตามกฎหมายในการออกประกาศฉบับนี้หรือไม่	- การออกประกาศเป็นอำนาจของคณะกรรมการ	<b>เหตุผล</b> - เป็นอำนาจตามมาตรา ๑๗ (๓) พระราชบัญญัติการแข่งขันทางการค้า พ.ศ. ๒๕๖๐ เพื่อให้ผู้ประกอบการและประชาชนทั่วไปรับทราบแนวทางปฏิบัติในการพิจารณาของคณะกรรมการ <b>แนวทางในการดำเนินการต่อไป</b> - คงตามร่างเดิม
- คำนิยามของคำว่า “คู่ค้า” ที่ระบุว่าเป็น “ผู้ประกอบการธุรกิจที่มีได้แข่งขันในตลาดเดียวกัน และประกอบธุรกิจระหว่างกัน” เห็นควรตัดคำว่า “มีได้แข่งขันในตลาดเดียวกัน” ออก	- ยกเลิกคำนิยามคำว่า “คู่แข่ง” และ “คู่ค้า”	<b>เหตุผล</b> - คำว่า “คู่แข่ง” และ “คู่ค้า” เป็นถ้อยคำสามัญที่เข้าใจเป็นการทั่วไป จึงไม่จำเป็นต้องกำหนดเป็นคำนิยาม เพื่อไม่ให้เกิดความสับสนในการตีความ <b>แนวทางในการดำเนินการต่อไป</b> - แก้ไขปรับปรุงโดยยกเลิกคำนิยามคำว่า “คู่แข่ง” และ “คู่ค้า”
- ลักษณะของการกำหนดหรือรักษาระดับราคาซื้อหรือราคาขายสินค้าหรือค่าบริการอย่างไม่เป็นธรรม - ไม่เห็นควรกำหนดให้การขายต่ำกว่าทุนมีความผิด - จะมีกรณีการกำหนดราคาที่ขายต่ำกว่าราคาทุนหรือมากกว่าทุนเพียงเล็กน้อย และเกิดความไม่เป็นธรรม จะมีมาตรการใดรองรับหรือไม่อย่างไร	- ให้ปรับปรุงประเด็นการตั้งราคาต่ำกว่าต้นทุนแปรผันเฉลี่ย (Average Variable Cost : AVC) ให้เป็นข้อสันนิษฐาน - ให้แก้ไขถ้อยคำให้ชัดเจน โดยแยกเป็นการตั้งราคาเพื่อจำกัดคู่แข่ง (Predatory Pricing) และการตั้งราคาสินค้าหรือบริการที่ต่ำกว่าต้นทุน (Price Below Cost) - ให้แก้ไขถ้อยคำเรื่องการกำหนดหรือรักษาระดับราคาสูง	<b>เหตุผล</b> - การปรับถ้อยคำเป็นบทสันนิษฐานว่าการตั้งราคาต่ำกว่าต้นทุนแปรผันเฉลี่ย (Average Variable Cost : AVC) เป็นการตั้งราคาเพื่อจำกัดคู่แข่ง (Predatory Pricing) โดยให้มีกรณีชี้แจงเพิ่มเติมตามความเห็น จะเกิดความชัดเจนและเป็นธรรมต่อผู้ประกอบการ - ควรอธิบายการตั้งราคาที่ต่ำกว่าต้นทุน (Price Below Cost) และการ

ความคิดเห็นที่ได้รับ	มติหรือผลการพิจารณาของคณะกรรมการ การแข่งขันทางการค้า	เหตุผลและแนวทางในการดำเนินการต่อไป
<ul style="list-style-type: none"> <li>- ควรระบุการกระทำที่มีใช้ความผิดให้ชัดเจน</li> <li>- ตามข้อ ๖ (๑) (ก) ๑) ที่เดิมกำหนดว่า “การตั้งราคาต่ำกว่าต้นทุนแปรผันเฉลี่ย (Average Variable Cost : AVC) ให้ถือเป็นการตั้งราคาเพื่อจำกัดคู่แข่งชั้นโดยปริยาย” ควรปรับเปลี่ยนถ้อยคำเป็น “ให้สันนิษฐานไว้ก่อนการตั้งราคาต่ำกว่าต้นทุนแปรผันเฉลี่ยเป็นการตั้งราคาเพื่อจำกัดคู่แข่งชั้น” โดยผู้ประกอบการธุรกิจซึ่งมีอำนาจเหนือตลาดที่กระทำการเช่นว่านั้นมีหน้าที่ต้องชี้แจงและพิสูจน์</li> <li>- การกำหนดหรือรักษาระดับราคาสูงอย่างไม่เป็นธรรม (Excessive Pricing) ควรพิจารณาเฉพาะกับธุรกิจที่มีความยืดหยุ่นของอุปสงค์ต่อราคาต่ำหรือเป็นสินค้าจำเป็นเท่านั้น เนื่องจากหากเป็นสินค้าฟุ่มเฟือยมีอุปสงค์ที่ปรับตามราคาสูง การตั้งราคาสูงเกินสมควรย่อมส่งผลให้อุปสงค์ลดลงตามกลไกตลาดอยู่แล้ว</li> <li>- Excessive Pricing ได้กำหนดไว้ใน พ.ร.บ.ราคาสินค้าและบริการ พ.ศ. ๒๕๔๒ จึงไม่น่าจะเข้าข่ายเป็นการกีดกันแข่งขันหรือจำกัดโอกาสในการดำเนินธุรกิจของคู่แข่งทางการค้าตาม พ.ร.บ. การแข่งขันทางการค้า พ.ศ.๒๕๖๐ เพื่อไม่ให้เกิดความซ้ำซ้อนของการใช้กฎหมาย</li> <li>- ควรวางแนวทางการพิจารณาต้นทุนทั้งโดยทางตรงและทางอ้อมที่ชัดเจน</li> <li>- ควรพิจารณาจำกัดหรือกำหนดเงื่อนไขบางอย่างในการดำเนินการที่เป็น Exclusive Dealing โดยไม่ควรจำกัดสิทธิในการดำเนินการดังกล่าวที่เคร่งครัดเกินไป</li> </ul>	<p>อย่างไม่เป็นธรรม (Excessive Pricing) ให้ชัดเจน</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- ไม่มีการแก้ไขหลักการพิจารณาในประเด็นอื่น</li> </ul>	<p>กำหนดหรือรักษาระดับราคาสูงอย่างไม่เป็นธรรม (Excessive Pricing) ให้ชัดเจนและกระชับขึ้น เพื่อให้เข้าใจง่ายและลดความซ้ำซ้อน</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- ทุกการกระทำตามมาตรา ๕๐ (๑) – (๔) จะต้องพิจารณาถึง “ความไม่เป็นธรรม” หรือ “ความไม่มีเหตุผลอันสมควร” ตามที่กำหนดไว้ประกาศ เช่น มิได้มีการกำหนดเป็นลายลักษณ์อักษรและมีได้แจ้งให้ทราบล่วงหน้า ไม่สามารถอธิบายได้ในทางธุรกิจ การตลาด หรือเศรษฐศาสตร์ ซึ่งจะครอบคลุมถึงการกระทำที่เป็นข้อก้ำกวลตามความเห็นที่ได้รับจากความรับฟังความคิดเห็น</li> <li>- สำนักงานจะพิจารณาจัดทำแนวทางปฏิบัติของสำนักงานที่ระบุตัวอย่างในรายละเอียดเพื่อให้ผู้ประกอบการและประชาชนทั่วไปรับทราบ</li> </ul> <p><b>แนวทางในการดำเนินการต่อไป</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- แก้ไขปรับปรุงตามความเห็นจากการรับฟังความคิดเห็นในส่วนของการตั้งราคาต่ำกว่าต้นทุนแปรผันเฉลี่ย (Average Variable Cost : AVC) ให้เป็นข้อสันนิษฐาน</li> <li>- แยกการตั้งราคาเพื่อจำกัดคู่แข่ง (Predatory Pricing) และการตั้งราคาสินค้าหรือบริการที่ต่ำกว่าต้นทุน (Price Below Cost) ออกจากกัน</li> <li>- แก้ไขถ้อยคำเรื่องการกำหนดหรือรักษาระดับราคาสูงอย่างไม่เป็นธรรม (Excessive Pricing)</li> <li>- คงตามร่างเดิมในประเด็นอื่น</li> </ul>

ความคิดเห็นที่ได้รับ	มติหรือผลการพิจารณาของคณะกรรมการ การแข่งขันทางการค้า	เหตุผลและแนวทางในการดำเนินการต่อไป
<ul style="list-style-type: none"> <li>- การกำหนดเงื่อนไขที่ไม่เป็นธรรมแก่คู่ค้าของตนให้จำกัดการดำเนินการทางการค้า <ul style="list-style-type: none"> <li>- ควรปรับถ้อยคำในเรื่อง Fidelity Discounts ให้เป็นการกำหนดให้ผู้ซื้อต้องซื้อสินค้าเป็นจำนวนมากหรือทั้งหมดซึ่งมากเกินไปจนความจำเป็นของผู้ซื้อและตัดโอกาสในการเลือกซื้อจากผู้ขายรายอื่น</li> <li>- การกระทำที่เป็นการกำหนดเงื่อนไขให้คู่ค้าต้องจำหน่ายสินค้าในราคาหรือช่วงราคาที่กำหนด (Resale Price Maintenance: RPM) ขอให้มีเกณฑ์การพิจารณาที่ละเอียดและควรกำหนดข้อยกเว้นกรณีมีเหตุผลความจำเป็นทางธุรกิจในการลงทุนร่วมกันหรือการถ่ายทอดเทคโนโลยีให้คู่ค้า</li> <li>- การกำหนด RPM กรณีใดจะเป็นการพิจารณาการกระทำฝ่ายเดียวตามมาตรา ๕๐ และกรณีใดจะเข้าข่ายการกระทำร่วมกันตามมาตรา ๕๕ (๑)</li> <li>- การกำหนด RPM ควรมิข้อยกเว้นสำหรับสินค้าฟุ่มเฟือย (Luxurious High-end Products) ที่ต้องมีการรักษา Price position ในตลาด</li> <li>- กรณีการขายพ่วง (Tied Product) ควรมิแนวทางปฏิบัติที่ชัดเจนโดยการขายพ่วงที่ไม่เป็นการจำกัดโอกาสในการเลือกซื้อสินค้า ไม่ถือเป็นการกระทำที่ฝ่าฝืนกฎหมาย</li> </ul> </li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- ให้แก้ไขถ้อยคำในเรื่อง Fidelity Discounts ให้ชัดเจนขึ้น</li> <li>- ไม่มีการแก้ไขหลักการพิจารณาในประเด็นอื่น</li> </ul>	<p><b>เหตุผล</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- ควรปรับถ้อยคำเรื่อง Fidelity Discounts ให้มีความชัดเจนขึ้นเพื่อให้ครบถ้วน กระชับ ชัดเจนขึ้น</li> <li>- การพิจารณาการกระทำอื่น ๆ ตามร่างประกาศ ซึ่งรวมถึงการกำหนด Resale Price Maintenance การดำเนินการแบบ Exclusive Dealings เป็นตัวอย่างลักษณะที่เป็นการกระทำที่เป็นเงื่อนไขที่ไม่เป็นธรรม อย่างไรก็ตาม ทุกการกระทำตามมาตรา ๕๐ (๑) – (๔) จะต้องพิจารณาถึง “ความไม่เป็นธรรม” หรือ “ความไม่มีเหตุผลอันสมควร” ตามที่กำหนดไว้ในข้อ ๑๐ เช่น มิได้มีการกำหนดเป็นลายลักษณ์อักษรและมีได้แจ้งให้ทราบล่วงหน้า ไม่สามารถอธิบายได้ในทางธุรกิจ การตลาด หรือ เศรษฐศาสตร์ ซึ่งจะครอบคลุมถึงการกระทำที่เป็นข้อก้ำกวดตามความเห็น</li> <li>- สำนักงานจะพิจารณาจัดทำแนวทางปฏิบัติของสำนักงานที่ระบุตัวอย่างในรายละเอียดเพื่อให้ผู้ประกอบการธุรกิจและประชาชนทั่วไปรับทราบ</li> </ul> <p><b>แนวทางในการดำเนินการต่อไป</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- แก้ไขปรับปรุงตามความเห็นจากการรับฟังความคิดเห็นในส่วนของ Fidelity Discounts</li> <li>- คงตามร่างเดิมในประเด็นอื่น</li> </ul>
<ul style="list-style-type: none"> <li>- การแทรกแซงการประกอบธุรกิจของผู้อื่นโดยไม่มีเหตุผลอันสมควร ควรมิคำอธิบายว่ากรณีใดบ้างที่ไม่มีเหตุผลอันสมควร</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- ไม่มีการแก้ไขหลักการพิจารณาในประเด็นนี้</li> </ul>	<p><b>เหตุผล</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- กฎหมายลำดับรองฉบับนี้ เป็นการกำหนดแนวทางในการพิจารณาของคณะกรรมการที่สามารถปรับใช้ได้กับทุกกรณี</li> <li>- สำนักงานจะได้พิจารณาจัดทำแนวทางปฏิบัติของสำนักงานที่ระบุตัวอย่างในรายละเอียดเพื่อให้ผู้ประกอบการธุรกิจและประชาชนทั่วไปรับทราบ</li> </ul> <p><b>แนวทางในการดำเนินการต่อไป</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- คงตามร่างเดิม</li> </ul>

ความคิดเห็นที่ได้รับ	มติหรือผลการพิจารณาของคณะกรรมการ การแข่งขันทางการค้า	เหตุผลและแนวทางในการดำเนินการต่อไป
<ul style="list-style-type: none"> <li>- การพิจารณาความไม่เป็นธรรมหรือไม่มีเหตุผลอันสมควรของการกระทำ <ul style="list-style-type: none"> <li>- การกระทำที่ไม่เคยปฏิบัติมาก่อน หมายความว่าอย่างไร เช่น ไม่เคยปฏิบัติมาก่อนในไทยหรือต่างประเทศ จะอ้างอิงข้อมูลใด เป็นระยะเวลาย้อนหลังนานเท่าใด</li> <li>- การแจ้งระยะเวลาในการแจ้งคู่ค้าทราบล่วงหน้าอย่างน้อย ๑ รอบปีบัญชีจะนานเกินไปสำหรับธุรกิจบางประเภทที่มีการแข่งขันสูง จึงควรกำหนดให้ไม่เกิน ๖ เดือน</li> <li>- ควรกำหนดหลักเกณฑ์หรือกรอบแนวทางการพิจารณาการกระทำที่ไม่เป็นธรรมหรือไม่มีเหตุผลอันสมควรให้มีรายละเอียดชัดเจนเพื่อให้เกิดมาตรฐานในการพิจารณา</li> <li>- ควรกำหนดว่าในบางกรณีที่มีการกระทำตามข้อ ๖ เป็นประโยชน์ต่อตลาดหรือระบบเศรษฐกิจ เช่น เป็นการจัดสรรทรัพยากรที่จำกัดให้มีประสิทธิภาพมากขึ้น มิได้เป็นการกระทำที่ไม่เป็นธรรมหรือไม่มีเหตุผลอันสมควร</li> </ul> </li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- ให้แก้ไขถ้อยคำในประเด็นการพิจารณาความไม่เป็นธรรมหรือไม่มีเหตุผลอันสมควรของการกระทำ ให้ชัดเจนและสามารถปรับใช้ได้เป็นการทั่วไป</li> <li>- ไม่มีการแก้ไขหลักการพิจารณาในประเด็นอื่น</li> </ul>	<p><b>เหตุผล</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- กฎหมายการแข่งขันทางการค้ากำกับดูแลธุรกิจทุกประเภทยกเว้นเฉพาะธุรกิจที่มีกฎหมายเฉพาะกำกับดูแลในเรื่องการแข่งขันทางการค้าตามมาตรา ๔ (๔) เท่านั้น ประกาศฉบับนี้จึงกำหนดแนวทางการพิจารณาของคณะกรรมการในเรื่อง “ไม่เป็นธรรม” และ “ไม่มีเหตุผลอันสมควร” เป็นหลักการที่สามารถปรับใช้ได้กับทุกธุรกิจ</li> <li>- การพิจารณาถึงประโยชน์ต่อตลาดหรือระบบเศรษฐกิจอยู่ในปัจจัยอื่นที่เกี่ยวข้อง</li> <li>- สำนักงานจะได้พิจารณาจัดทำแนวทางปฏิบัติของสำนักงานที่ระบุตัวอย่างในรายละเอียดเพื่อให้ผู้ประกอบการธุรกิจและประชาชนทั่วไปรับทราบ</li> </ul> <p><b>แนวทางในการดำเนินการต่อไป</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- แก้ไขปรับปรุงตามความเห็นจากการรับฟังความคิดเห็นโดยให้ครอบคลุมหลักการในการทำธุรกิจทั่วไป</li> <li>- คงตามร่างเดิมในประเด็นอื่น</li> </ul>

สำนักงานคณะกรรมการการแข่งขันทางการค้า

ตุลาคม ๒๕๖๑