

ความเห็นในการวินิจฉัยคดีส่วนตน
ของ นายนุรักษ์ มาประณีต ประธานศาลรัฐธรรมนูญ

คำวินิจฉัยที่ ๗/๒๕๕๙

เรื่องพิจารณาที่ ๖/๒๕๕๙

วันที่ ๒๖ ตุลาคม พุทธศักราช ๒๕๕๙

ประเด็นวินิจฉัย

ประเด็นที่หนึ่ง การปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญให้สอดคล้องกับความเป็นจริงที่เกิดขึ้น
จะกระทำได้ หรือไม่

ประเด็นที่สอง ผู้ใดมีหน้าที่ปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญให้สอดคล้องกับความเป็นจริง
ที่เกิดขึ้น

ความเห็น

ประเด็นที่หนึ่ง การปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญให้สอดคล้องกับความเป็นจริงที่เกิดขึ้น
จะกระทำได้ หรือไม่

คำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทยที่คณะกรรมการร่างรัฐธรรมนูญได้จัดส่งให้
นายกรัฐมนตรีเพื่อนำร่างรัฐธรรมนูญขึ้นทูลเกล้าทูลกระหม่อมถวายภายในสามสิบวันนั้น มีข้อความดังนี้

ร่าง

รัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย

.....

.....

.....

.....

ตราไว้ ณ วันที่.....พุทธศักราช....

เป็นปีที่.....ในรัชกาลปัจจุบัน

ศุภมัสดุ.....

.....โดยกาลบริเวท

พระบาทสมเด็จพระปรมินทรมหาภูมิพลอดุลยเดช มหาจักรีบรมราชูปถัมภ์ จักรีนฤพดินทร สยามินทราธิราช บรมนาถบพิตร ทรงพระกรุณาโปรดเกล้าโปรดกระหม่อมให้ประกาศว่านายกรัฐมนตรีนายกรัฐมนตรีได้นำความกราบบังคมทูลว่า นับแต่สมเด็จพระบรมปิตุลาธิราช พระบาทสมเด็จพระปรมินทรมหาประชาธิปก พระปกเกล้าเจ้าอยู่หัว ได้ทรงพระกรุณาโปรดเกล้าโปรดกระหม่อมพระราชทานรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรสยาม พุทธศักราช ๒๔๗๕ เป็นต้นมา ...

พิจารณาแล้ว เมื่อวันที่ ๑๓ ตุลาคม ๒๕๕๙ พระบาทสมเด็จพระปรมินทรมหาภูมิพลอดุลยเดช เสด็จสวรรคต ข้อความที่คณะกรรมการร่างรัฐธรรมนูญส่งให้นายกรัฐมนตรีจึงไม่ตรงกับความเป็นจริง จำต้องปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญให้ถูกต้อง แต่เนื่องจากไม่มีบทบัญญัติใดของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ บัญญัติไว้ในส่วนที่จะแก้ไขเพิ่มเติมในกรณีนี้ได้ เห็นว่า เมื่อไม่มีบทบัญญัติแห่งรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ บัญญัติไว้ กรณีนี้จึงต้องกระทำการหรือวินิจฉัยไปตามประเพณีการปกครองประเทศไทยในระบอบประชาธิปไตยอันมีพระมหากษัตริย์ทรงเป็นประมุข ตามมาตรา ๕ วรรคหนึ่ง ซึ่งบัญญัติว่า เมื่อไม่มีบทบัญญัติแห่งรัฐธรรมนูญนี้บังคับแก่กรณีใด ให้กระทำการนั้นหรือวินิจฉัยกรณีนั้นไปตามประเพณีการปกครองประเทศไทยในระบอบประชาธิปไตยอันมีพระมหากษัตริย์ทรงเป็นประมุข แต่ประเพณีการปกครองดังกล่าวต้องไม่ขัดหรือแย้งต่อรัฐธรรมนูญนี้

อาศัยเหตุดังกล่าวข้างต้นประกอบกับรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ มาตรา ๕ วรรคหนึ่ง เพื่อให้เป็นไปตามประเพณีการปกครองประเทศไทยในระบอบประชาธิปไตยอันมีพระมหากษัตริย์ทรงเป็นประมุข จึงสามารถปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญให้สอดคล้องกับความเป็นจริงได้

ประเด็นที่สอง ผู้ใดมีหน้าที่ปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญให้สอดคล้องกับความเป็นจริงที่เกิดขึ้น

เห็นว่า ผู้มีหน้าที่จัดทำร่างรัฐธรรมนูญคือคณะกรรมการร่างรัฐธรรมนูญ เมื่อจำเป็นต้องปรับปรุงแก้ไขคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทยให้สอดคล้องกับความเป็นจริง จึงต้องเป็นหน้าที่ของคณะกรรมการร่างรัฐธรรมนูญ เทียบเคียงได้กับมาตรา ๓๙/๑ วรรคสี่ ซึ่งบัญญัติให้คณะกรรมการร่างรัฐธรรมนูญดำเนินการปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญให้สมบูรณ์ก่อน

นายกรัฐมนตรีนำร่างรัฐธรรมนูญขึ้นทูลเกล้าทูลกระหม่อมถวาย กรณีที่จะต้องปรับปรุงให้สอดคล้องกับผลการลงประชามติ ซึ่งในกรณีนี้มีความจำเป็นต้องปรับปรุงคำปรารภให้ถูกต้องตามความเป็นจริงที่เกิดขึ้น
หน้าที่ปรับปรุงคำปรารภจึงต้องเป็นหน้าที่ของคณะกรรมการร่างรัฐธรรมนูญ

อาศัยเหตุดังที่ได้วินิจฉัยมาแล้วข้างต้น จึงมีความเห็นว่าการปรับปรุงคำปรารภของ
ร่างรัฐธรรมนูญให้สอดคล้องกับความเป็นจริงสามารถกระทำได้ โดยให้คณะกรรมการร่างรัฐธรรมนูญ
เป็นผู้มีหน้าที่ปรับปรุงให้สมบูรณ์ก่อนที่นายกรัฐมนตรีจะนำร่างรัฐธรรมนูญขึ้นทูลเกล้าทูลกระหม่อมถวาย
เพื่อทรงลงพระปรมาภิไธยต่อไป

นายสุรเกียรติ์ มาประณีต

ประธานศาลรัฐธรรมนูญ