

ความเห็นส่วนตัว  
ของ นายจิรนิติ หะวานนท์ ตุลาการศาลรัฐธรรมนูญ

คำวินิจฉัยที่ ๒๕/๒๕๖๘

เรื่องพิจารณาที่ ๒๐/๒๕๖๘

วันที่ ๘ เดือน ธันวาคม พุทธศักราช ๒๕๖๘

ระหว่าง { ศาลปกครองสูงสุด ผู้ร้อง  
- ผู้ถูกร้อง

ประเด็นวินิจฉัย

พระราชบัญญัติควบคุมอาคาร พ.ศ. ๒๕๒๒ มาตรา ๔๐ เฉพาะในส่วนที่บัญญัติว่า “ในกรณีที่มีการก่อสร้าง ดัดแปลง รื้อถอน หรือเคลื่อนย้ายอาคาร โดยฝ่าฝืนกฎหมายอื่นที่เกี่ยวข้อง” ขัดหรือแย้งต่อรัฐธรรมนูญ มาตรา ๒๖ วรรคหนึ่ง ประกอบมาตรา ๓๗ วรรคหนึ่ง และมาตรา ๒๙ วรรคหนึ่งหรือไม่

ความเห็น

คดีนี้ ศาลปกครองสูงสุด ยื่นหนังสือตามรัฐธรรมนูญ มาตรา ๒๑๒ ขอให้ศาลรัฐธรรมนูญวินิจฉัยตามคำโต้แย้งของผู้ถูกฟ้องคดีว่า พระราชบัญญัติควบคุมอาคาร พ.ศ. ๒๕๒๒ มาตรา ๔๐ เฉพาะในส่วนที่บัญญัติว่า “ในกรณีที่มีการก่อสร้าง ดัดแปลง รื้อถอน หรือเคลื่อนย้ายอาคาร โดยฝ่าฝืนกฎหมายที่เกี่ยวข้อง” ขัดหรือแย้งต่อรัฐธรรมนูญ มาตรา ๒๖ วรรคหนึ่ง ประกอบมาตรา ๓๗ วรรคหนึ่ง มาตรา ๒๙ วรรคหนึ่ง และมาตรา ๕๐ (๓) อ้างว่า เป็นบทบัญญัติที่ไม่ได้กำหนดขอบเขตของคำว่า กฎหมายอื่นที่เกี่ยวข้องไว้อย่างชัดเจนว่าหมายถึงกฎหมายฉบับใด ส่งผลให้ประชาชนไม่สามารถปฏิบัติตามกฎหมายอย่างถูกต้อง ศาลรัฐธรรมนูญพิจารณาแล้วเห็นว่า รัฐธรรมนูญ มาตรา ๕๐ (๓) เป็นบทบัญญัติในหมวด ๔ หน้าที่ของปวงชนชาวไทย กำหนดให้ปวงชนชาวไทยมีหน้าที่ปฏิบัติตามกฎหมายอย่างเคร่งครัด มิใช่เป็นบทบัญญัติที่คุ้มครองสิทธิและเสรีภาพของบุคคลโดยตรง ไม่มีกรณีที่พระราชบัญญัติควบคุมอาคาร พ.ศ. ๒๕๒๒ มาตรา ๔๐ จะขัดหรือแย้งต่อรัฐธรรมนูญ มาตรา ๕๐ (๓) จึงไม่จำเป็นต้องวินิจฉัยในส่วนนี้ คงเหลือประเด็นที่ศาลรัฐธรรมนูญต้องวินิจฉัยเพียงว่า พระราชบัญญัติ

ควบคุมอาคาร พ.ศ. ๒๕๒๒ มาตรา ๔๐ เฉพาะในส่วนที่บัญญัติว่า “ในกรณีที่มีการก่อสร้าง ดัดแปลง รื้อถอน หรือเคลื่อนย้ายอาคาร โดยฝ่าฝืนกฎหมายที่เกี่ยวข้อง” ชัดหรือแย้งต่อรัฐธรรมนูญ มาตรา ๒๖ วรรคหนึ่ง ประกอบมาตรา ๓๗ วรรคหนึ่ง และมาตรา ๒๙ วรรคหนึ่ง หรือไม่

เห็นว่า พระราชบัญญัติควบคุมอาคาร พ.ศ. ๒๕๒๒ มาตรา ๔๐ บัญญัติว่า “ในกรณีที่มีการก่อสร้าง ดัดแปลง รื้อถอน หรือเคลื่อนย้ายอาคาร โดยฝ่าฝืนบทบัญญัติแห่งพระราชบัญญัตินี้ กฎกระทรวง หรือข้อบัญญัติท้องถิ่นที่ออกตามพระราชบัญญัตินี้ หรือกฎหมายอื่นที่เกี่ยวข้อง ให้เจ้าพนักงานท้องถิ่นมีอำนาจดำเนินการดังนี้

(๑) มีคำสั่งให้เจ้าของหรือผู้ครอบครองอาคาร ผู้ควบคุมงาน ผู้ดำเนินการ ลูกจ้าง หรือบริวาร ของบุคคลดังกล่าว ระงับการกระทำดังกล่าว

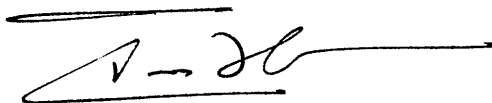
(๒) มีคำสั่งห้ามมิให้บุคคลใดใช้หรือเข้าไปในส่วนใด ๆ ของอาคารหรือบริเวณที่มีการกระทำ ดังกล่าว และจัดให้มีเครื่องหมายแสดงการห้ามนั้นไว้ในที่เปิดเผยและเห็นได้ง่าย ณ อาคารหรือบริเวณ ดังกล่าว และ

(๓) พิจารณามีคำสั่งตามมาตรา ๔๑ หรือมาตรา ๔๒ แล้วแต่กรณี ภายในสามสิบวันนับแต่วันที่ได้มีคำสั่งตาม (๑)”

เห็นว่า บทบัญญัติมาตรา ๔๐ แห่งพระราชบัญญัติควบคุมอาคาร พ.ศ. ๒๕๒๒ ให้อำนาจ เจ้าพนักงานท้องถิ่นมีอำนาจดำเนินการต่อผู้ที่กระทำการอันเป็นการฝ่าฝืนกฎหมาย คือ พระราชบัญญัติ ควบคุมอาคาร กฎกระทรวง หรือข้อบัญญัติท้องถิ่นที่ออกตามพระราชบัญญัติควบคุมอาคาร ทั้งนี้บัญญัติให้ รวมถึงการฝ่าฝืนกฎหมายอื่นที่เกี่ยวข้องด้วย แม้จะไม่ได้บัญญัติไว้อย่างชัดเจนว่าหมายถึงกฎหมายฉบับใด แต่ต้องเป็นกฎหมายที่มีวัตถุประสงค์ทำนองเดียวกับพระราชบัญญัติควบคุมอาคาร พ.ศ. ๒๕๒๒ คือ คุ้มครองประโยชน์สาธารณะของบุคคลจำนวนมากที่เข้าใช้หรือได้รับผลกระทบหรืออาจได้รับอันตรายจาก อาคารนั้น และต้องเป็นการกระทำทำนองเดียวกับการกระทำตามที่มาตรา ๔๐ กำหนดไว้ ซึ่งบทบัญญัติ ตามกฎหมายอื่นที่เกี่ยวข้องก็ย่อมมีความชัดเจนเพียงพอที่จะทราบลักษณะของการกระทำได้ เมื่อบทบัญญัตินั้น ๆ มีสถานะเป็นกฎหมายกำหนดความผิดและกำหนดโทษแล้วบุคคลทุกคนย่อมมีหน้าที่ ต้องปฏิบัติตาม การฝ่าฝืนย่อมมีผลบังคับใช้ในขณะที่มีการกระทำ ซึ่งบุคคลจะอ้างว่าไม่รู้กฎหมายไม่ได้ การที่มาตรา ๔๐ แห่งพระราชบัญญัติควบคุมอาคาร พ.ศ. ๒๕๒๒ บัญญัติให้รวมถึงการฝ่าฝืนกฎหมาย ที่เกี่ยวข้องด้วย เมื่อขังน้ำหนักระหว่างสิทธิของผู้เป็นเจ้าของอาคารกับความปลอดภัยของส่วนรวมอันเป็น ประโยชน์สาธารณะแล้ว ประโยชน์สาธารณะย่อมมีน้ำหนักมากกว่า เป็นไปตามหลักความได้สัดส่วน ไม่ขัดต่อหลักนิติธรรม ไม่เพิ่มภาระหรือจำกัดสิทธิหรือเสรีภาพของบุคคลเกินสมควรแก่เหตุ ไม่กระทบต่อ

ศักดิ์ศรีความเป็นมนุษย์ จำกัดสิทธิในทรัพย์สินพอสมควรแก่เหตุ และมีกฎหมายบัญญัติว่าเป็นความผิด และมีบทกำหนดโทษทางอาญา

ด้วยเหตุผลดังกล่าวข้างต้น จึงเห็นว่า พระราชบัญญัติควบคุมอาคาร พ.ศ. ๒๕๒๒ มาตรา ๔๐ เฉพาะในส่วนที่บัญญัติว่า “ในกรณีที่มีการก่อสร้าง ดัดแปลง รื้อถอน หรือเคลื่อนย้ายอาคาร โดยฝ่าฝืน กฎหมายอื่นที่เกี่ยวข้อง” ไม่ขัดหรือแย้งต่อรัฐธรรมนูญ มาตรา ๒๖ วรรคหนึ่ง ประกอบมาตรา ๓๗ วรรคหนึ่ง และมาตรา ๒๙ วรรคหนึ่ง



(นายจิรนิติ หะวานนท์)

ตุลาการศาลรัฐธรรมนูญ