

## ความเห็นในการวินิจฉัยคดีส่วนตน

ของ นายบุญส่ง กุลบุปผา ตุลาการศาลรัฐธรรมนูญ

คำวินิจฉัยที่ ๓/๒๕๕๔

เรื่องพิจารณาที่ ๓๕/๒๕๕๓

วันที่ ๑๑ กุมภาพันธ์ พุทธศักราช ๒๕๕๔

## ประเด็นวินิจฉัย

สมาชิกภาพของสมาชิกวุฒิสภาของนายไพบูลย์ นิติตะวัน สิ้นสุดลงตามรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พุทธศักราช ๒๕๕๐ มาตรา ๑๑๙ (๕) หรือไม่

## ความเห็น

รัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พุทธศักราช ๒๕๕๐ มาตรา ๒๖๖ บัญญัติว่า สมาชิกสภาผู้แทนราษฎรและสมาชิกวุฒิสภาต้องไม่ใช่สถานะหรือตำแหน่งการเป็นสมาชิกสภาผู้แทนราษฎร หรือสมาชิกวุฒิสภาเข้าไปก้ำกายหรือแทรกแซงเพื่อประโยชน์ของตนเอง ของผู้อื่น หรือของพรรคการเมือง ไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อม ในเรื่องดังต่อไปนี้

(๑) การปฏิบัติราชการหรือการดำเนินงานในหน้าที่ประจำของข้าราชการ พนักงาน หรือลูกจ้างของหน่วยราชการ หน่วยงานของรัฐ รัฐวิสาหกิจ กิจการที่รัฐถือหุ้นใหญ่ หรือราชการส่วนท้องถิ่น

(๒) การบรรจุ แต่งตั้ง โยกย้าย โอน เลื่อนตำแหน่ง และเลื่อนเงินเดือนของข้าราชการ ซึ่งมีตำแหน่งหรือเงินเดือนประจำและมีใช้ข้าราชการการเมือง พนักงาน หรือลูกจ้างของหน่วยราชการ หน่วยงานของรัฐ รัฐวิสาหกิจ กิจการที่รัฐถือหุ้นใหญ่ หรือราชการส่วนท้องถิ่น หรือ

(๓) การให้ข้าราชการซึ่งมีตำแหน่งหรือเงินเดือนประจำและมีใช้ข้าราชการการเมือง พนักงาน หรือลูกจ้างของหน่วยราชการ หน่วยงานของรัฐ รัฐวิสาหกิจ กิจการที่รัฐถือหุ้นใหญ่ หรือราชการส่วนท้องถิ่น พ้นจากตำแหน่ง

จากบทบัญญัติของมาตรา ๒๖๖ ดังกล่าว เห็นว่า มีเจตนารมณ์ที่ไม่ต้องการให้สมาชิกสภาผู้แทนราษฎรและสมาชิกวุฒิสภาใช้สถานะหรือตำแหน่งของตนเข้าไปก้ำกายหรือแทรกแซง

การปฏิบัติหน้าที่ของข้าราชการประจำหรือเข้าไปเกี่ยวข้องในกิจการของข้าราชการประจำอื่น พนักงานหรือลูกจ้างของหน่วยราชการ หน่วยงานของรัฐ รัฐวิสาหกิจ ไม่ว่าเป็นการบรรจุ แต่งตั้ง โยกย้าย โอนหรือเลื่อนตำแหน่งหรือการพ้นจากตำแหน่ง เพื่อประโยชน์ของตนเอง ของผู้อื่น หรือของพรรคการเมือง ไม่ว่าโดยทางตรงหรือทางอ้อม

เมื่อข้อเท็จจริงได้ความว่า ผู้ถูกร้องได้รับการแต่งตั้งจากประธานวุฒิสภาให้ปฏิบัติหน้าที่เป็นประธานคณะกรรมการที่ปรึกษากฎหมายประธานวุฒิสภา ตามคำสั่งวุฒิสภาที่ ๒๓/๒๕๕๑ ลงวันที่ ๘ พฤษภาคม ๒๕๕๑ ได้ทำบันทึกความเห็นทางกฎหมายของคณะกรรมการที่ปรึกษากฎหมายประธานวุฒิสภา เรื่อง การปฏิบัติหน้าที่ของผู้ว่าการตรวจเงินแผ่นดิน (คุณหญิงจรรุวรรณ เมณฑกา) ตามที่ประธานวุฒิสภาส่งเรื่องให้คณะที่ปรึกษากฎหมายพิจารณา ผู้ถูกร้องในฐานะประธานคณะกรรมการที่ปรึกษากฎหมายได้ให้ความเห็นมีสาระสำคัญว่า คุณหญิงจรรุวรรณ เมณฑกา ยังคงปฏิบัติหน้าที่ผู้ว่าการตรวจเงินแผ่นดินไปพลางก่อนได้ตามประกาศคณะปฏิรูปการปกครองในระบอบประชาธิปไตยอันมีพระมหากษัตริย์ทรงเป็นประมุข ฉบับที่ ๒๙ ข้อ ๓ วรรคสอง เป็นเหตุให้คุณหญิงจรรุวรรณ เมณฑกา นำบันทึกความเห็นทางกฎหมายดังกล่าวไปกล่าวอ้างต่อข้าราชการซึ่งเป็นผู้บริหารในสำนักงานการตรวจเงินแผ่นดิน เพื่อปฏิบัติหน้าที่ผู้ว่าการตรวจเงินแผ่นดินต่อไป เห็นว่าบันทึกความเห็นทางกฎหมายของผู้ถูกร้องดังกล่าวเป็นการเสนอความเห็นในข้อกฎหมายตามที่ได้รับมอบหมายจากประธานวุฒิสภาอยู่ในกรอบอำนาจของการปฏิบัติหน้าที่ มิได้เป็นการกระทำที่เข้าไปก้าวก่ายหรือแทรกแซงกับงานในหน้าที่ของสำนักงานการตรวจเงินแผ่นดิน ผู้ถูกร้องมิได้กระทำเพื่อประโยชน์ของตนเองหรือบุคคลอื่น ทั้งความเห็นดังกล่าวก็เป็นข้อกฎหมายที่ไม่ได้ผูกพันสำนักงานการตรวจเงินแผ่นดินที่จะต้องปฏิบัติตามความเห็นนั้น ข้อเท็จจริงกลับได้ความว่าเมื่อคณะผู้บริหารสำนักงานการตรวจเงินแผ่นดินเกิดกรณีขัดแย้งอันเกิดจากการตีความปัญหาข้อกฎหมายเกี่ยวกับการปฏิบัติหน้าที่ผู้ว่าการตรวจเงินแผ่นดินของคุณหญิงจรรุวรรณ เมณฑกา ไม่ได้ให้ความสำคัญกับความเห็นทางกฎหมายของผู้ถูกร้องแต่อย่างใด หากแต่ได้ดำเนินการร้องต่อศาลปกครองให้ชี้ขาดปัญหาความขัดแย้งดังกล่าว จึงไม่มีเหตุผลใดอันจะรับฟังได้ว่าผู้ถูกร้องได้ใช้ตำแหน่งหน้าที่ของตนเข้าไปก้าวก่ายแทรกแซงการปฏิบัติงานหรือกิจการของสำนักงานการตรวจเงินแผ่นดินแต่อย่างใด

ด้วยเหตุผลดังกล่าว จึงเห็นว่า สมาชิกภาพของสมาชิกวุฒิสภาของผู้ถูกร้องไม่สิ้นสุดลง  
ตามรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย พุทธศักราช ๒๕๕๐ มาตรา ๑๑๙ (๕)

นายบุญส่ง กุลบุปผา  
ตุลาการศาลรัฐธรรมนูญ