

ความเห็นในการวินิจฉัยคดีส่วนตน  
ของ นายชัช ชลวร ตุลาการศาลรัฐธรรมนูญ

คำวินิจฉัยที่ ๗/๒๕๕๙

เรื่องพิจารณาที่ ๖/๒๕๕๙

วันที่ ๒๖ ตุลาคม พุทธศักราช ๒๕๕๙

ประเด็นวินิจฉัย

ประเด็นที่หนึ่ง การปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญให้สอดคล้องกับความเป็นจริงที่เกิดขึ้นจะกระทำได้ หรือไม่

ประเด็นที่สอง ผู้ใดมีหน้าที่ปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญให้สอดคล้องกับความเป็นจริงที่เกิดขึ้น

ความเห็น

คณะกรรมการร่างรัฐธรรมนูญได้ดำเนินการแก้ไขร่างรัฐธรรมนูญให้สอดคล้องกับผลการออกเสียงประชามติในส่วนที่เกี่ยวข้องกับประเด็นเพิ่มเติมและคำปรารภตามคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญที่ ๖/๒๕๕๙ ลงวันที่ ๒๘ กันยายน พุทธศักราช ๒๕๕๙ แล้วส่งร่างรัฐธรรมนูญต่อนายกรัฐมนตรี เมื่อวันที่ ๑๑ ตุลาคม ๒๕๕๙ เพื่อนำขึ้นทูลเกล้าทูลกระหม่อมถวายเพื่อทรงลงพระปรมาภิไธย และโดยที่ พระบาทสมเด็จพระปรมินทรมหาภูมิพลอดุลยเดช มหาจักรีบรมราชูปถัมภ์ จักรีนฤพดินทร สยามินทราธิราช บรมนาถบพิตร เสด็จสวรรคตเมื่อวันที่ ๑๓ ตุลาคม ๒๕๕๙ คณะรัฐมนตรี ผู้ร้อง เห็นว่า จำเป็นต้องปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญให้สอดคล้องกับความเป็นจริงที่เกิดขึ้น แต่ไม่มีบทบัญญัติใดของรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ ที่บัญญัติเกี่ยวกับเรื่องนี้ไว้ ซึ่งกรณีตามคำร้องเป็นปัญหาเกี่ยวกับการวินิจฉัยตามความในรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ มาตรา ๕ วรรคหนึ่ง ซึ่งเป็นเรื่องนอกร่างงานของสภานิติบัญญัติแห่งชาติ ผู้ร้องจึงเสนอคำร้องให้ศาลรัฐธรรมนูญพิจารณาวินิจฉัยชี้ขาดได้ ตามรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ มาตรา ๕ วรรคสอง

ประเด็นที่ต้องพิจารณาวินิจฉัยชี้ขาดมี ๒ ประเด็น ดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง การปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญให้สอดคล้องกับความเป็นจริงที่เกิดขึ้น จะกระทำได้ หรือไม่

พิจารณาแล้ว เห็นว่า ตามรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ และที่แก้ไขเพิ่มเติม ได้บัญญัติเกี่ยวกับการจัดทำร่างรัฐธรรมนูญไว้ โดยให้คณะกรรมการร่างรัฐธรรมนูญเป็นผู้จัดทำร่างรัฐธรรมนูญ ซึ่งในร่างรัฐธรรมนูญฉบับที่ให้ประชาชนออกเสียงประชามติ เมื่อวันที่ ๗ สิงหาคม ๒๕๕๙ ประกอบด้วยคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญและบทบัญญัติของร่างมาตรา จากผลการออกเสียงประชามติปรากฏว่า คะแนนเสียงของผู้ออกเสียงประชามติเห็นชอบด้วยกับร่างรัฐธรรมนูญและประเด็นเพิ่มเติมตามข้อเสนอของสภานิติบัญญัติแห่งชาติมากกว่าคะแนนเสียงไม่เห็นชอบ ซึ่งมีผลให้ร่างรัฐธรรมนูญไม่สอดคล้องกับผลการออกเสียงประชามติ คณะกรรมการร่างรัฐธรรมนูญ จึงแก้ไขร่างรัฐธรรมนูญในส่วนที่เกี่ยวข้องให้สอดคล้องกับผลการออกเสียงประชามติ แล้วส่งให้ ศาลรัฐธรรมนูญพิจารณา และศาลรัฐธรรมนูญมีคำวินิจฉัยไว้ว่า ร่างรัฐธรรมนูญ มาตรา ๒๗๒ ไม่ชอบด้วย กับผลการออกเสียงประชามติ และให้คณะกรรมการร่างรัฐธรรมนูญแก้ไขร่างรัฐธรรมนูญตามที่ ศาลรัฐธรรมนูญวินิจฉัย รวมทั้งปรับแก้ถ้อยคำในคำปรารภให้สอดคล้องกันต่อไป ซึ่งต่อมาคณะกรรมการ ร่างรัฐธรรมนูญได้แก้ไขทั้งในส่วน of ร่างมาตรา ๒๗๒ และปรับแก้ถ้อยคำในคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญ แล้วส่งร่างรัฐธรรมนูญต่อนายกรัฐมนตรีเพื่อนำขึ้นทูลเกล้าทูลกระหม่อมถวายเพื่อทรงลงพระปรมาภิไธย แต่ในระหว่างที่นายกรัฐมนตรีจะนำร่างรัฐธรรมนูญขึ้นทูลเกล้าทูลกระหม่อมถวายพระบาทสมเด็จพระ ปรเมนทรมหาภูมิพลอดุลยเดช มหิตลาธิเบศรรามาธิบดี จักรีนฤพดินทร สยามินทราธิราช บรมนาถบพิตร เพื่อทรงลงพระปรมาภิไธยนั้น พระบาทสมเด็จพระปรเมนทรมหาภูมิพลอดุลยเดช มหิตลาธิเบศร รามาธิบดี จักรีนฤพดินทร สยามินทราธิราช บรมนาถบพิตร เสด็จสวรรคตเมื่อวันที่ ๑๓ ตุลาคม ๒๕๕๙ ส่งผลให้คำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญซึ่งอยู่ในร่างรัฐธรรมนูญไม่ถูกต้องตรงตามความเป็นจริงที่ เกิดขึ้น อย่างไรก็ตาม แม้การปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญในขั้นตอนระหว่างที่นายกรัฐมนตรีจะนำ ร่างรัฐธรรมนูญขึ้นทูลเกล้าทูลกระหม่อมถวายเพื่อทรงลงพระปรมาภิไธยนั้น จะไม่มีบทบัญญัติใดของ รัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ บัญญัติเกี่ยวกับเรื่องนี้ไว้เป็น การเฉพาะ ทั้งเมื่อพิจารณาในอดีตที่ผ่านมาก็ไม่ปรากฏเหตุการณ์ในทำนองเดียวกันมาก่อน จึงไม่อาจให้ กระทำการไปตามประเพณีการปกครองประเทศไทยในระบอบประชาธิปไตยอันมีพระมหากษัตริย์ทรงเป็น ประมุขได้ หากแต่เมื่อพิจารณาถึงหลักความจำเป็นยิ่งกว่าอันเนื่องมาจากเหตุการณ์ที่เกิดขึ้นที่มีผล

ให้ความเป็นจริงเปลี่ยนแปลงไปจากขณะที่มีการจัดทำร่างรัฐธรรมนูญแล้ว และเพื่อให้คำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญมีความถูกต้องตรงตามความเป็นจริงของเหตุการณ์ดังกล่าวโดยไม่มีผลกระทบต่อเนื้อหาของร่างรัฐธรรมนูญซึ่งผ่านการออกเสียงประชามติและการพิจารณาของศาลรัฐธรรมนูญ ดังนั้น การปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญให้สอดคล้องกับความเป็นจริงที่เกิดขึ้นย่อมสามารถกระทำได้

ประเด็นที่สอง ผู้ใดมีหน้าที่ปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญให้สอดคล้องกับความเป็นจริงที่เกิดขึ้น

เห็นว่า ตามรัฐธรรมนูญแห่งราชอาณาจักรไทย (ฉบับชั่วคราว) พุทธศักราช ๒๕๕๗ และที่แก้ไขเพิ่มเติม บัญญัติให้คณะกรรมการร่างรัฐธรรมนูญเป็นผู้จัดทำร่างรัฐธรรมนูญ และแก้ไขร่างรัฐธรรมนูญให้สอดคล้องกับผลการออกเสียงประชามติและตามคำวินิจฉัยของศาลรัฐธรรมนูญ พร้อมทั้งปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญให้สมบูรณ์และสอดคล้องกับผลการลงประชามติ ก่อนที่นายกรัฐมนตรีนำร่างรัฐธรรมนูญขึ้นทูลเกล้าทูลกระหม่อมถวายเพื่อทรงลงพระปรมาภิไธย ซึ่งเป็นการกระทำก่อนที่คณะกรรมการร่างรัฐธรรมนูญจะส่งร่างรัฐธรรมนูญต่อนายกรัฐมนตรีก็ตาม แต่เมื่อในระหว่างที่นายกรัฐมนตรีจะนำร่างรัฐธรรมนูญขึ้นทูลเกล้าทูลกระหม่อมถวายเพื่อทรงลงพระปรมาภิไธยนั้น มีเหตุการณ์ดังกล่าวเกิดขึ้นอันส่งผลให้ความเป็นจริงเปลี่ยนแปลงไปจากเดิม คำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญซึ่งอยู่ในร่างรัฐธรรมนูญที่ผ่านการออกเสียงประชามติก็จะไม่ถูกต้องตรงตามความเป็นจริงที่เกิดขึ้น ดังนั้น คณะกรรมการร่างรัฐธรรมนูญซึ่งเป็นผู้จัดทำและผู้แก้ไขทั้งร่างรัฐธรรมนูญและคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญก่อนส่งต่อนายกรัฐมนตรีเพื่อนำขึ้นทูลเกล้าทูลกระหม่อมถวายเพื่อทรงลงพระปรมาภิไธย จึงต้องเป็นผู้มีหน้าที่ปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญในครั้งนี้อย่างสอดคล้องกับความเป็นจริงที่เกิดขึ้น

อาศัยเหตุผลดังกล่าวข้างต้น จึงวินิจฉัยชี้ขาดว่า การปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญให้สอดคล้องกับความเป็นจริงที่เกิดขึ้นสามารถกระทำได้ และผู้ที่มีหน้าที่ปรับปรุงคำปรารภของร่างรัฐธรรมนูญให้สอดคล้องกับความเป็นจริงที่เกิดขึ้น คือ คณะกรรมการร่างรัฐธรรมนูญ

นายชัช ชลวร

ตุลาการศาลรัฐธรรมนูญ