

ภาคผนวก

ระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด

ว่าด้วยวิธีพิจารณาคดีปกครองทางอิเล็กทรอนิกส์

พ.ศ. ๒๕๖๒

โดยที่มาตรา ๔๔ แห่งพระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๒ มาตรา ๔๖ และมาตรา ๖๐/๑ แห่งพระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๒ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง (ฉบับที่ ๑๐) พ.ศ. ๒๕๖๑ กำหนดให้การดำเนินการทั้งปวงเกี่ยวกับการฟ้อง การร้องสอด การเรียกบุคคล หน่วยงานทางปกครอง หรือเจ้าหน้าที่ของรัฐเข้ามาเป็นคู่กรณีในคดี การดำเนินกระบวนการพิจารณา การรับฟังพยานหลักฐาน และการพิพากษาคดีปกครอง รวมทั้งการยื่นคำฟ้อง โดยส่งทางไปรษณีย์อิเล็กทรอนิกส์ สื่อดิจิทัลอื่นใด หรือโทรสาร และการดำเนินกระบวนการพิจารณา โดยวิธีการทางอิเล็กทรอนิกส์หรือระบบการประชุมทางจอภาพ ให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่กำหนดโดยระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด

อาศัยอำนาจตามความในมาตรา ๔๔ แห่งพระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๒ มาตรา ๔๖ และมาตรา ๖๐/๑ แห่งพระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๒ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง (ฉบับที่ ๑๐) พ.ศ. ๒๕๖๑ ที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด จึงออกระเบียบไว้ ดังต่อไปนี้

ข้อ ๑ ระเบียบนี้เรียกว่า “ระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด ว่าด้วยวิธีพิจารณาคดีปกครองทางอิเล็กทรอนิกส์ พ.ศ. ๒๕๖๒”

ข้อ ๒ ระเบียบนี้ให้ใช้บังคับตั้งแต่วันถัดจากวันประกาศในราชกิจจานุเบกษาเป็นต้นไป

ข้อ ๓ ในระเบียบนี้ ถ้าข้อความมิได้แสดงให้เห็นเป็นอย่างอื่น

“กระบวนการพิจารณาคดีปกครองโดยวิธีการทางอิเล็กทรอนิกส์” หมายความว่า กระบวนการพิจารณาที่ใช้ระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ ข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์ และให้หมายความรวมถึงระบบการประชุมทางจอภาพ

“ระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์” หมายความว่า ระบบงานที่ศาลปกครองจัดให้มีขึ้นเพื่อการดำเนินกระบวนการพิจารณาคดีปกครองโดยวิธีการทางอิเล็กทรอนิกส์ เช่น การฟ้องคดี การยื่นส่ง และรับ คำให้การ คำคัดค้านคำให้การ คำให้การเพิ่มเติม คำชี้แจง คำแถลง คำร้อง คำขอ หรือพยานหลักฐาน รวมถึงคำสั่งศาล หมายเรียก หรือเอกสารอื่นใด ในรูปแบบข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์

“ข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์” หมายความว่า ข้อความที่ได้สร้าง ส่ง รับ เก็บรักษา หรือประมวลผลด้วยวิธีการทางอิเล็กทรอนิกส์ เช่น วิธีการแลกเปลี่ยนข้อมูลทางอิเล็กทรอนิกส์ ไปรษณีย์อิเล็กทรอนิกส์ หรือสื่อดิจิทัลอื่นใด

“ลายมือชื่ออิเล็กทรอนิกส์” หมายความว่า อักษร อักขระ ตัวเลข เสียงหรือสัญลักษณ์อื่นใด ที่สร้างขึ้นให้อยู่ในรูปแบบอิเล็กทรอนิกส์ซึ่งนำมาใช้ประกอบกับข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์ เพื่อแสดงความสัมพันธ์ระหว่างบุคคลกับข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์ โดยมีวัตถุประสงค์เพื่อระบุตัวบุคคลผู้เป็นเจ้าของลายมือชื่ออิเล็กทรอนิกส์ที่เกี่ยวข้องกับข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์นั้น และเพื่อแสดงว่าบุคคลดังกล่าวยอมรับข้อความในข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์นั้น

“สิ่งพิมพ์ออก” หมายความว่า สิ่งพิมพ์ออกของข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์ที่มีการนำเสนอหรือเก็บรักษาไว้ในระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์

ข้อ ๔ วิธีพิจารณาคดีปกครองที่ระเบียบนี้ไม่ได้กำหนดไว้โดยเฉพาะ ให้เป็นไปตามกฎหมายว่าด้วยการจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง และระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด ว่าด้วยวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๓

ข้อ ๕ ให้ประธานศาลปกครองสูงสุดรักษาการตามระเบียบนี้ และให้มีอำนาจวินิจฉัยชี้ขาดปัญหาเกี่ยวกับการปฏิบัติตามระเบียบนี้ กับให้มีอำนาจออกประกาศหรือคำสั่งเพื่อประโยชน์ในการปฏิบัติตามระเบียบนี้

ส่วนที่ ๑

บททั่วไป

ข้อ ๖ ผู้ประสงค์จะฟ้องคดีทางอิเล็กทรอนิกส์ตามส่วนที่ ๒ หรือดำเนินการโดยวิธีการทางอิเล็กทรอนิกส์ตามส่วนที่ ๓ จะต้องลงทะเบียนในระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ ตามขั้นตอนและวิธีการที่กำหนด

การลงทะเบียนในระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ ให้ระบุข้อมูลตามที่กำหนดในระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ และให้ถือว่าผู้ลงทะเบียนได้รับรองความถูกต้องของข้อมูลที่ให้ไว้ใน การลงทะเบียนนั้น

การลงทะเบียนเป็นอันเสร็จสมบูรณ์ เมื่อผู้ลงทะเบียนได้นำชื่อผู้ใช้และรหัสผ่านที่ระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ได้แจ้งไปยังที่อยู่ไปรษณีย์อิเล็กทรอนิกส์ เข้ายืนยันการลงทะเบียน

ข้อ ๗ ชื่อผู้ใช้ระบบและรหัสผ่านสำหรับระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ ผู้ลงทะเบียน จะต้องเก็บรักษาไว้เป็นความลับ การนำชื่อผู้ใช้ระบบและรหัสผ่านเข้าใช้งานในระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ ให้ถือว่าผู้ลงทะเบียนเป็นผู้ใช้ระบบ

ข้อ ๘ ผู้ลงทะเบียนต้องยอมรับและปฏิบัติตามข้อกำหนดการใช้งานระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ตามที่สำนักงานศาลปกครองประกาศกำหนด

ผู้ลงทะเบียนที่ไม่ได้ปฏิบัติหรือฝ่าฝืนข้อกำหนดการใช้งาน ศาลอาจมีคำสั่งให้ระงับการใช้งานระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ของผู้นั้นได้ เว้นแต่ในกรณีที่มีความจำเป็นเร่งด่วนซึ่งอาจเป็นอันตรายต่อระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ ให้เจ้าหน้าที่สามารถดำเนินการระงับการใช้งานของผู้นั้นไปก่อนได้ แล้วรายงานศาลเพื่อมีคำสั่งต่อไป

ข้อ ๙ คำฟ้อง คำให้การ คำคัดค้านคำให้การ คำให้การเพิ่มเติม คำชี้แจง คำแถลง คำร้อง คำขอ พยานหลักฐาน หรือเอกสารอื่นใดที่กฎหมายกำหนดให้ผู้ยื่นจะต้องลงลายมือชื่อหรือรับรองข้อความในเอกสารดังกล่าว เมื่อผู้ยื่นได้ยื่นหรือส่งเอกสารดังกล่าวทางระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ ให้ถือว่าผู้ยื่นได้ลงลายมือชื่อหรือรับรองข้อความในเอกสารนั้นแล้ว

ข้อ ๑๐ ในกรณีที่กฎหมายกำหนดให้การใดต้องทำเป็นหนังสือ มีหลักฐานเป็นหนังสือ มีเอกสารมาแสดง หรือแสดงพยานหลักฐานที่เป็นหนังสือ ถ้าได้มีการจัดทำข้อความขึ้นเป็นข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์ที่สามารถเข้าถึงและนำกลับมาใช้ได้โดยความหมายไม่เปลี่ยนแปลง ให้ถือว่าข้อความนั้นได้ทำเป็นหนังสือ มีหลักฐานเป็นหนังสือ มีเอกสารมาแสดง หรือแสดงพยานหลักฐานที่เป็นหนังสือแล้ว

ข้อ ๑๑ ส่วนวนคดี เอกสารของคู่กรณี พยานหลักฐาน รายงานกระบวนการพิจารณา คำพิพากษา คำสั่ง หรือเอกสารอื่นใดที่รวมไว้ในส่วนวนคดี ไม่ว่าจะเป็เอกสารต้นฉบับหรือสำเนาฉบับ ถ้าศาลเห็นสมควร จะมีคำสั่งให้เก็บรักษาหรือนำเสนอในรูปข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์ก็ได้ และให้ถือว่าข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์ดังกล่าวที่รับรองโดยวิธีการที่กำหนดในประกาศประธานศาลปกครองสูงสุด เป็นสำเนาเอกสารและให้ใช้แทนต้นฉบับได้

ข้อ ๑๒ รูปแบบหรือขนาดของข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์ที่ใช้ในการยื่นหรือส่งเอกสารทางระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ ให้เป็นไปตามที่สำนักงานศาลปกครองประกาศกำหนด

ข้อ ๑๓ รายงานกระบวนการพิจารณาที่กระทำในกระบวนการพิจารณาคดีปกครองโดยวิธีการทางอิเล็กทรอนิกส์ หากเป็นกรณีที่ได้กระทำต่อหน้าคู่กรณีหรือพยาน ให้ถือว่าคู่กรณีหรือพยานนั้นได้ทราบและลงลายมือชื่อในรายงานกระบวนการพิจารณานั้นแล้ว เมื่อศาลได้อ่านรายงานกระบวนการพิจารณาให้คู่กรณีหรือพยานได้รับฟัง

ความในวรรคหนึ่งให้ใช้กับบันทึกถ้อยคำของคู่กรณีหรือพยานด้วย

ข้อ ๑๔ การลงลายมือชื่อของตุลาการศาลปกครองในคำพิพากษา คำสั่งศาล หมายเรียก หรือเอกสารอื่นใดที่กระทำเป็นข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์ ให้ใช้ลายมือชื่ออิเล็กทรอนิกส์ และให้ถือว่าเป็นต้นฉบับเอกสาร

ข้อ ๑๕ การเริ่มเปิดใช้ระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ในศาลปกครองสูงสุด หรือศาลปกครองชั้นต้นใด ให้เป็นไปตามประกาศประธานศาลปกครองสูงสุดหรืออธิบดีศาลปกครองชั้นต้นแล้วแต่กรณี

การยื่นเอกสารตามวรรคหนึ่ง ต้องกระทำในระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ และให้นำหลักเกณฑ์ และวิธีการในการฟ้องคดีทางอิเล็กทรอนิกส์มาบังคับใช้โดยอนุโลม

ข้อ ๒๒ ในการยื่นคำให้การ คำคัดค้านคำให้การ คำให้การเพิ่มเติม คำชี้แจง คำแถลง คำร้อง คำขอ พยานหลักฐาน หรือเอกสารอื่นใดโดยวิธีการทางอิเล็กทรอนิกส์ ให้ถือว่าวันที่มีการนำเข้าสู่ซึ่งข้อมูลมาถึงระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์เสร็จสมบูรณ์ เป็นวันที่ยื่นเอกสาร ต่อศาลปกครอง

ข้อ ๒๓ ผู้ยื่นอาจยื่นเอกสารในเวลาทำการหรือนอกเวลาทำการปกติของศาลปกครอง และในเวลา que ระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์เปิดใช้งาน ทั้งนี้ การยื่นเอกสารนอกเวลาทำการปกติ ให้ถือว่าเป็นการยื่นในวันทำการแรกที่ศาลเปิดทำการปกติถัดไป โดยให้ถือตามเวลาของระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์

ข้อ ๒๔ การส่งหรือแจ้งคำให้การ คำคัดค้านคำให้การ คำให้การเพิ่มเติม คำชี้แจง คำแถลง คำร้อง คำขอ หรือพยานหลักฐาน รวมถึงคำสั่งศาล หมายเรียก หรือเอกสารอื่นใดแก่คู่กรณี หรือบุคคลที่ลงทะเบียนไว้แล้ว ให้ส่งหรือแจ้งทางระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ และให้ถือว่าผู้รับ ได้รับแจ้งเมื่อมีการแจ้งสถานะการส่งหรือแจ้งดังกล่าวเข้าสู่ระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ไปยัง ที่อยู่ไปรษณีย์อิเล็กทรอนิกส์ที่ให้ไว้ในการลงทะเบียน

ข้อ ๒๕ การยื่นคำให้การ คำคัดค้านคำให้การ คำให้การเพิ่มเติม คำชี้แจง คำแถลง คำร้อง คำขอ พยานหลักฐาน หรือเอกสารอื่นใดโดยส่งทางโทรสาร ให้ผู้ยื่นส่งไปยังหมายเลขโทรสาร ของศาลตามที่สำนักงานศาลแต่ละแห่งประกาศกำหนด และให้จัดส่งต้นฉบับเอกสารต่อพนักงาน เจ้าหน้าที่ของศาลในโอกาสแรกที่จะกระทำได้ ทั้งนี้ ให้ถือว่าวันที่ปรากฏในหลักฐานการรับโทรสารของ สำนักงานศาล เป็นวันที่ยื่นเอกสารต่อศาลปกครอง เว้นแต่จะมีการพิสูจน์ได้ว่าไม่มีการได้รับหรือได้รับ ก่อนหรือหลังจากนั้น

ต้นฉบับเอกสารตามวรรคหนึ่ง ในกรณีที่กฎหมายกำหนดให้ผู้ยื่นต้องมีการลงลายมือชื่อหรือ รับรองข้อความในเอกสารดังกล่าว ผู้ยื่นต้องลงลายมือชื่อหรือรับรองข้อความในเอกสารดังกล่าวด้วย

ข้อ ๒๖ กรณีที่ศาลมีคำสั่งให้ส่งหรือแจ้งคำให้การ คำคัดค้านคำให้การ คำให้การเพิ่มเติม คำชี้แจง คำแถลง คำร้อง คำขอ หรือพยานหลักฐาน รวมถึงคำสั่งศาล หมายเรียก หรือเอกสารอื่นใด แก่คู่กรณี ให้ส่งไปยังหมายเลขโทรสารที่คู่กรณีได้ให้ไว้ ในกรณีนี้ให้ถือว่าวันที่ปรากฏในหลักฐาน การส่งโทรสารของสำนักงานศาล เป็นวันที่คู่กรณีได้รับเอกสาร

ส่วนที่ ๔

การพิจารณาคดีโดยวิธีการทางอิเล็กทรอนิกส์
หรือระบบการประชุมทางจอภาพ

ข้อ ๒๗ เมื่อศาลเห็นสมควร หรือเมื่อคู่กรณีฝ่ายใดฝ่ายหนึ่งมีคำขอและศาลเห็นว่าจะเป็นการเป็นประโยชน์แก่ความยุติธรรมหรือเพื่ออำนวยความสะดวกแก่คู่กรณี ศาลอาจมีคำสั่งให้ดำเนินกระบวนการพิจารณาโดยวิธีการทางอิเล็กทรอนิกส์หรือระบบการประชุมทางจอภาพ

ในกรณีที่คู่กรณีมีคำขอ ให้ยื่นคำขอต่อศาลที่จะทำการพิจารณาคดีนั้น โดยระบุสถานที่ที่ใช้เชื่อมโยงสัญญาณกับศาลและวิธีการที่จะใช้ ทั้งนี้ ให้ยื่นคำขอล่วงหน้าไม่น้อยกว่าเจ็ดวันก่อนที่จะมีการพิจารณาคดีเช่นนั้น เว้นแต่จะได้แสดงเหตุผลให้เป็นที่พอใจแก่ศาลว่ามีเหตุจำเป็นเร่งด่วนที่ไม่อาจยื่นคำขอล่วงหน้าตามกำหนดดังกล่าวได้ ในกรณีที่คู่กรณีซึ่งได้ลงทะเบียนในระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์แล้ว การยื่นคำขอให้ยื่นในระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์

สถานที่ที่ใช้เชื่อมโยงสัญญาณกับศาลและวิธีการที่จะใช้ตามวรรคสอง ให้เป็นไปตามประกาศของสำนักงานศาลปกครอง

ในการพิจารณามีคำสั่งตามวรรคหนึ่ง ให้ศาลคำนึงถึงมาตรฐานของวิธีการทางอิเล็กทรอนิกส์หรือระบบการประชุมทางจอภาพในการถ่ายทอดภาพและเสียงได้อย่างชัดเจนและต่อเนื่องประกอบด้วย

บทเฉพาะกาล

ข้อ ๒๘ ในวาระเริ่มแรก ในกรณีที่คู่กรณีฝ่ายหนึ่งฝ่ายใดประสงค์ที่จะดำเนินกระบวนการพิจารณาโดยระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ แต่คู่กรณีอื่นไม่ได้ใช้ระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ บรรดาสำเนาเอกสารหรือสำเนายานหลักฐานที่ต้องส่งให้แก่คู่กรณีอีกฝ่ายหนึ่งในรูปกระดาษหรือข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์ ให้สำนักงานศาลปกครองเป็นผู้จัดทำสิ่งพิมพ์ออกของข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์เป็นเอกสารในรูปกระดาษ หรือแปลงเอกสารในรูปกระดาษเป็นรูปข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์ แล้วแต่กรณี ทั้งนี้ ค่าใช้จ่ายในการจัดทำสิ่งพิมพ์ออกหรือแปลงเอกสารดังกล่าวให้เป็นไปตามประกาศของสำนักงานศาลปกครอง

ข้อ ๒๙ ในวาระเริ่มแรก การลงลายมือชื่อของตุลาการศาลปกครองในคำพิพากษา คำสั่งศาล หมายเรียก หรือเอกสารอื่นใดที่กระทำเป็นข้อมูลอิเล็กทรอนิกส์ ให้ใช้ลายมือชื่ออิเล็กทรอนิกส์หรือลงลายมือชื่อในเอกสารรูปกระดาษแล้วนำเข้าไปในระบบงานคดีปกครองอิเล็กทรอนิกส์ และให้ถือว่าเป็นต้นฉบับเอกสาร

ประกาศ ณ วันที่ ๒๘ กุมภาพันธ์ พ.ศ. ๒๕๖๒

ปิยะ ปะตังทา

ประธานศาลปกครองสูงสุด

ประกาศสำนักงานศาลปกครองกลาง

เรื่อง หมายเลขโทรสารของศาลปกครองกลาง

โดยที่ระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด ว่าด้วยวิธีพิจารณาคดีปกครองทางอิเล็กทรอนิกส์ พ.ศ. ๒๕๖๒ กำหนดให้หมายเลขโทรสารของศาลที่ใช้ในการยื่นคำฟ้อง คำให้การ คำคัดค้านคำให้การ คำให้การเพิ่มเติม คำชี้แจง คำแถลง คำร้อง คำขอ พยานหลักฐาน หรือเอกสารอื่นใดต่อศาล เป็นไปตามประกาศของสำนักงานศาลแต่ละแห่ง

อาศัยอำนาจตามความในข้อ ๒๐ และข้อ ๒๕ แห่งระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด ว่าด้วยวิธีพิจารณาคดีปกครองทางอิเล็กทรอนิกส์ พ.ศ. ๒๕๖๒ สำนักงานศาลปกครองกลางจึงกำหนดให้หมายเลขโทรสาร ๐ ๒๑๔๓ ๙๘๕๑ เป็นหมายเลขที่ใช้ในการยื่นคำฟ้อง คำให้การ คำคัดค้านคำให้การ คำให้การเพิ่มเติม คำชี้แจง คำแถลง คำร้อง คำขอ พยานหลักฐาน หรือเอกสารอื่นใดสำหรับศาลปกครองกลาง ตั้งแต่วันที่ ๓๐ พฤษภาคม ๒๕๖๒ เป็นต้นไป

ประกาศ ณ วันที่ ๒๙ พฤษภาคม พ.ศ. ๒๕๖๒

จิตผ่อง อภัยสันติพงษ์

ผู้อำนวยการสำนักงานศาลปกครองกลาง

○ คำสั่ง



11 มี.ค. 2563

(ด. ๒๑)

คำร้องที่ คบ. ๑๕๐/๒๕๕๘

คำสั่งที่ คน.๑๙/๒๕๖๓

ในพระปรมาภิไธยพระมหากษัตริย์

ศาลปกครองสูงสุด

วันที่ ๒๖ เดือน กุมภาพันธ์ พุทธศักราช ๒๕๖๓

ระหว่าง { นางสาวสุกานดา เกษรักษา ผู้ฟ้องคดี
 ผู้บัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน ที่ ๑
 ประธานอนุกรรมการตรวจร่างกาย ที่ ๒ ผู้ถูกฟ้องคดี

เรื่อง คดีพิพาทเกี่ยวกับการที่เจ้าหน้าที่ของรัฐออกคำสั่งโดยไม่ชอบด้วยกฎหมาย (คำร้องอุทธรณ์คำสั่งกำหนดมาตรการหรือวิธีการคุ้มครองเพื่อบรรเทาทุกข์ชั่วคราวก่อนการพิพากษา)

ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ยื่นคำร้องอุทธรณ์คำสั่ง ในคดีหมายเลขดำที่ บ. ๓๔๕/๒๕๕๘ ของศาลปกครองชั้นต้น (ศาลปกครองกลาง)

คดีนี้ผู้ฟ้องคดีฟ้องว่า ผู้ฟ้องคดีสมัครสอบเพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ ตามประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง รับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอกผู้มีวุฒิปริญญาตรีประโยคมัธยมศึกษาตอนปลาย หรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๘ และได้เข้าทำการสอบตามหลักเกณฑ์และขั้นตอนตามที่ประกาศกำหนดไว้ โดยเมื่อวันที่ ๒๗ มีนาคม ๒๕๕๘ ผู้ฟ้องคดีเข้ารับการตรวจร่างกายหน้าห้องและวัดส่วนสูง



/ซึ่งเจ้าหน้าที่...

ซึ่งเจ้าหน้าที่แจ้งว่า น้ำหนักและส่วนสูงของผู้ฟ้องคดีผ่านเกณฑ์ตามที่กำหนด จึงให้เข้าทำการทดสอบในชั้นตอนต่อไปได้ โดยในวันที่ ๒๙ มีนาคม ๒๕๕๘ เป็นการทดสอบสมรรถภาพทางร่างกายโดยการวิ่ง วันที่ ๓๑ มีนาคม ๒๕๕๘ เป็นการทดสอบสมรรถภาพทางร่างกายโดยการว่ายน้ำ วันที่ ๗ เมษายน ๒๕๕๘ เป็นการทดสอบสุขภาพจิต วันที่ ๘ เมษายน ๒๕๕๘ เป็นการตรวจทางห้องปฏิบัติการ วันที่ ๙ เมษายน ๒๕๕๘ เป็นการตรวจร่างกาย และวันที่ ๒๙ เมษายน ๒๕๕๘ เป็นการสอบสัมภาษณ์ ซึ่งผู้ฟ้องคดีผ่านการทดสอบทุกครั้ง เพราะหากไม่ผ่านการทดสอบครั้งใดก็จะไม่มีสิทธิทดสอบในชั้นตอนต่อไป แต่ต่อมาผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้มีประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง ประกาศรายชื่อผู้ไม่ผ่านการตรวจร่างกายในการรับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอก ผู้มีวุฒิประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลาย หรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๔ พฤษภาคม ๒๕๕๘ โดยให้ผู้ที่มีความประสงค์จะยื่นอุทธรณ์นำเอกสารหลักฐานไปยื่นด้วยตนเองภายในวันที่ ๔ ถึงวันที่ ๑๑ พฤษภาคม ๒๕๕๘ เพื่อรวบรวมส่งให้โรงพยาบาลตำรวจพิจารณาวินิจฉัย ปรากฏว่าผู้ฟ้องคดีเป็นผู้มีรายชื่อไม่ผ่านการตรวจร่างกายตามประกาศดังกล่าว เนื่องจากมีดัชนีมวลกายต่ำกว่าเกณฑ์ ผู้ฟ้องคดีได้ยื่นอุทธรณ์ แต่ไม่ได้รับการพิจารณาให้ตรวจใหม่ซึ่งแตกต่างจากผู้สมัครที่มีสายตาคิดปกติ เมื่อยื่นอุทธรณ์แล้วได้รับการตรวจใหม่ที่ทั้งสองกรณีเป็นคุณสมบัติเช่นกัน ในการประชุมครั้งที่ ๒/๒๕๕๘ เมื่อวันที่ ๑๘ พฤษภาคม ๒๕๕๘ พิจารณาแล้วเห็นว่า ตามประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง รับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอกผู้มีวุฒิประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลาย หรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๘ ได้กำหนดคุณสมบัติเฉพาะสำหรับตำแหน่งผู้สมัครสอบ สาย สอ.๕ (เพศหญิง) ต้องมีร่างกายสูงไม่น้อยกว่า ๑๖๕ เซนติเมตร ดัชนีมวลกายอยู่ระหว่าง ๑๘.๕ ถึง ๒๔.๙ ซึ่งต้องถือว่าผู้สมัครสอบได้ทราบหลักเกณฑ์ดังกล่าวก่อนการสมัครสอบแล้ว อีกทั้งประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง ประกาศรายชื่อผู้สอบผ่านข้อเขียน และให้เข้าทดสอบความเหมาะสมกับตำแหน่งในการรับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอก ผู้มีวุฒิประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลาย หรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๒๓ ธันวาคม ๒๕๕๘ ได้กำหนดให้ผลตรวจน้ำหนักและวัดส่วนสูง สาย สอ.๕ ในวันที่



/๒๗ มีนาคม...

๒๗ มีนาคม ๒๕๕๘ ข้อมูลการชั่งน้ำหนักและวัดส่วนสูงในวันดังกล่าวถือว่าเป็นที่สุด ไม่อาจดำเนินการใหม่ได้เพราะอาจเกิดการเปลี่ยนแปลงเพิ่มขึ้นหรือลดลงได้ เมื่อเวลาห่างออกไป จึงยืนยันผลการตรวจร่างกายตามเดิม ต่อมาผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ มีหนังสือลงวันที่ ๒๗ พฤษภาคม ๒๕๕๘ แจ้งผลการพิจารณาอุทธรณ์การตรวจร่างกาย ผู้ฟ้องคดีว่า ผลการตรวจ ชั่งน้ำหนัก วัดส่วนสูง และการคำนวณค่าดัชนีมวลกาย เมื่อวันที่ ๒๗ มีนาคม ๒๕๕๘ ดำเนินการไปอย่างถูกต้องแล้ว ผู้ฟ้องคดีเห็นว่า การที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ มีประกาศให้ผู้ฟ้องคดีเป็นผู้ไม่ผ่านการตรวจร่างกาย เพราะมีค่าดัชนีมวลกายต่ำกว่าเกณฑ์นั้น ไม่ชอบด้วยกฎหมาย เพราะผู้ฟ้องคดีมีส่วนสูง น้ำหนัก และค่าดัชนีมวลกายเป็นไปตาม ประกาศรับสมัครครบถ้วน และมีสุขภาพกายแข็งแรงพร้อมที่จะเข้ารับการฝึกอบรมได้ และการนำเอาเกณฑ์ดังกล่าวมาเป็นเงื่อนไขการบรรจุเข้ารับราชการย่อมไม่เป็นธรรม เป็นเหตุให้ผู้ฟ้องคดีไม่ได้เข้ารับการฝึกอบรมเพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจต่อไป ผู้ฟ้องคดีจึงนำคดีมาฟ้องต่อศาลปกครองชั้นต้น

ขอให้ศาลมีคำพิพากษาหรือคำสั่ง ดังนี้

๑. เพิกถอนคำสั่งที่ไม่ให้ผู้ฟ้องคดีผ่านเกณฑ์การคัดเลือก (คือประกาศ กองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง ประกาศรายชื่อผู้ไม่ผ่านการตรวจร่างกาย ในการรับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอกผู้มีวุฒิประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษา ตอนปลาย หรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียน นายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๔ พฤษภาคม ๒๕๕๘)

๒. ขอให้ศาลมีคำสั่งกำหนดวิธีการชั่วคราวก่อนพิพากษา โดยขอให้ผู้ฟ้องคดี ได้เข้ารับการศึกษานอกหลักสูตรนักเรียนนายสิบตำรวจพลร่ม (สอ.๕) ในระหว่างการพิจารณาคดี ของศาลก่อนพิพากษาคดี

ผู้ฟ้องคดียื่นคำร้อง ลงวันที่ ๒๗ กรกฎาคม ๒๕๕๘ ขอให้ศาลได้สวน คำขอวิธีการชั่วคราวเป็นการฉุกเฉิน ซึ่งศาลปกครองชั้นต้นได้พิจารณาและมีคำสั่งให้ ยกคำร้องในเหตุฉุกเฉินแล้ว โดยจะได้มีคำสั่งในส่วนคำขอวิธีการชั่วคราวต่อไป

ศาลปกครองชั้นต้นพิจารณาแล้วเห็นว่า คดีมีประเด็นที่จะต้องพิจารณาว่า ศาลควรกำหนดวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพากษาให้แก่ผู้ฟ้องคดีตามคำขอ หรือไม่ เมื่อผู้ฟ้องคดีฟ้องว่า ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้มีประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง ประกาศรายชื่อผู้ไม่ผ่านการตรวจร่างกายในการรับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอก



/ผู้มีวุฒิ...

๔

ผู้มีวุฒิประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลาย หรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๔ พฤษภาคม ๒๕๕๘ ให้ผู้ฟ้องคดีเป็นผู้ไม่ผ่านการตรวจร่างกาย เพราะมีค่าความสูงและหรือดัชนีมวลกาย ต่ำกว่าเกณฑ์ที่กำหนดไว้ตามประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดนดังกล่าว ที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย และเป็นผลทำให้ผู้ฟ้องคดีไม่ได้เข้ารับการฝึกอบรมเพื่อบรรจุแต่งตั้ง เป็นนายสิบตำรวจ ขอให้เพิกถอนประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง ประกาศ รายชื่อผู้ไม่ผ่านการตรวจร่างกาย ในการรับสมัครและการคัดเลือกบุคคลภายนอก ผู้มีวุฒิ ประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลาย หรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๔ พฤษภาคม ๒๕๕๘ เฉพาะในส่วนที่เกี่ยวกับผู้ฟ้องคดี และโดยที่จะมีการกำหนดให้ผู้ผ่านการคัดเลือกเข้ารับการฝึกอบรมหลักสูตรนักเรียนนายสิบตำรวจตรีมีระยะเวลา ๑ ปี เมื่อเสร็จการฝึกอบรมแล้ว จะได้รับการแต่งตั้งเป็นข้าราชการตำรวจชั้นประทวน ยศสิบตำรวจตรี ผู้ฟ้องคดีจึงขอให้ศาล มีคำสั่งกำหนดวิธีการชั่วคราวก่อนพิพากษาคดี โดยขอให้ผู้ฟ้องคดีได้เข้ารับการฝึกอบรม หลักสูตรนายสิบตำรวจตรีไปพลางก่อน ซึ่งก็แปลความตามคำขอได้ว่า ผู้ฟ้องคดีประสงค์จะให้ ศาลปกครองมีคำสั่งกำหนดวิธีการเพื่อคุ้มครองประโยชน์ของผู้ฟ้องคดีในระหว่างการพิจารณา ดังนั้น เมื่อประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง รับสมัครและคัดเลือก บุคคลภายนอก ผู้มีวุฒิประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลาย หรือประกาศนียบัตร วิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๘ ข้อ ๒.๔ และผนวก ข. ข้อ ๒ กำหนดคุณสมบัติทั่วไปและคุณสมบัติเฉพาะ สำหรับตำแหน่งของผู้ที่จะได้รับการบรรจุและแต่งตั้งว่า ผู้สมัครสอบสาย สอ.๕ เพศหญิง ต้องมี ร่างกายต้องสูงไม่น้อยกว่า ๑๖๕ เซนติเมตร จึงเป็นการกำหนดคุณสมบัติเฉพาะตำแหน่ง ที่ขัดต่อมาตรา ๔๘ แห่งพระราชบัญญัติตำรวจแห่งชาติ พ.ศ. ๒๕๔๗ ประกอบกับข้อ ๒ (๙) ของกฎ ก.ตร. ว่าด้วยคุณสมบัติและลักษณะต้องห้ามของการเป็นข้าราชการตำรวจ พ.ศ. ๒๕๔๗ เพราะเป็นการกำหนดเกณฑ์ขั้นต่ำที่สูงกว่าเกณฑ์ขั้นต่ำตามที่กฎหมายกำหนดไว้ และมีผลเป็นการจำกัดหรือตัดสิทธิของบุคคลในการเข้ารับราชการโดยไม่มีกฎหมายบัญญัติให้อำนาจไว้ นอกจากนี้ แม้กรณีจะถือตามคุณสมบัติและลักษณะต้องห้ามตามประกาศรับสมัครที่ กำหนดส่วนสูงว่าต้องไม่น้อยกว่า ๑๖๕ เซนติเมตร ซึ่งเป็นการกำหนดที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย ก็ตาม เมื่อตามบัญชีแนบท้ายประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง ประกาศ



/รายชื่อ...

๕

รายชื่อผู้ไม่ผ่านการตรวจร่างกายในการรับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอก ผู้มีวุฒิ ประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่าเพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๔ พฤษภาคม ๒๕๕๘ ซึ่งเป็นเอกสารทางราชการของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้ระบุว่า ผู้ฟ้องคดีมีส่วนสูง ๑๖๗ เซนติเมตร ดังนั้น ผู้ฟ้องคดีจึงมีคุณสมบัติและไม่มีลักษณะ ต้องห้ามของการเป็นข้าราชการในเรื่องส่วนสูง ตามมาตรา ๔๘ แห่งพระราชบัญญัติตำรวจ แห่งชาติ พ.ศ. ๒๕๔๗ ประกอบกับข้อ ๒ (๙) ของ กฎ ก.ตร. ว่าด้วยคุณสมบัติและลักษณะ ต้องห้ามของการเป็นข้าราชการตำรวจ พ.ศ. ๒๕๔๗ และไม่ขัดต่อข้อ ๒.๔ ของประกาศ รับสมัคร และข้อ ๒ ของผนวก ข. แนบท้ายประกาศดังกล่าว ส่วนกรณีที่ได้ตามประกาศ กองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง รับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอกผู้มีวุฒิ ประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลาย หรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๘ ข้อ ๒.๔ กำหนดคุณสมบัติทั่วไปและคุณสมบัติเฉพาะสำหรับผู้สมัครสอบสาย สอ.๕ เพศหญิง ต้องมี ดัชนีมวลกายอยู่ระหว่าง ๑๘.๕ ถึง ๒๔.๙ และตามข้อ ๑๑.๖ ของเอกสารท้ายประกาศดังกล่าว กำหนดว่า ต้องไม่เป็นโรคอ้วนพี (OBESITY) ซึ่งมีดัชนีความหนาของร่างกาย (BODY MASS INDEX) ตั้งแต่สามสิบห้า กิโลกรัมต่อตารางเมตรขึ้นไป นั้น ตามกฎ ก.ตร. ว่าด้วยคุณสมบัติ และลักษณะต้องห้ามของการเป็นข้าราชการตำรวจ พ.ศ. ๒๕๔๗ ข้อ ๒ (๑๔) ประกอบกับ บัญชีโรคหรืออาการที่ไม่ควรเป็นข้าราชการตำรวจ ตามข้อ ๒ (๑๔) แนบท้ายกฎ ก.ตร. ฉบับดังกล่าว กำหนดแต่เพียงเรื่องโรคอ้วนพี (OBESITY) ซึ่งมีดัชนีความหนาของร่างกาย (BODY MASS INDEX) ตั้งแต่สามสิบห้า กิโลกรัมต่อตารางเมตรขึ้นไปในข้อ ๑๑.๖ ของบัญชีดังกล่าว ซึ่งเมื่อพิจารณา ตารางค่าดัชนีมวลกายของกองออกกำลังกายเพื่อสุขภาพ กรมอนามัย กระทรวงสาธารณสุขปรากฏดังนี้ ดัชนีมวลกาย = น้ำหนัก (กิโลกรัม) หารด้วยผลลัพท์ของการคูณของ ส่วนสูง (เมตร) x ส่วนสูง (เมตร) หากได้ค่าน้อยกว่า ๑๘.๕ กิโลกรัมต่อตารางเมตร เท่ากับน้ำหนักน้อย/ผอม ได้ค่า ๑๘.๕ ถึง ๒๒.๙ กิโลกรัมต่อตารางเมตร เท่ากับน้ำหนักปกติ ได้ค่า ๒๓.๐ ถึง ๒๔.๙ กิโลกรัมต่อตารางเมตร เท่ากับน้ำหนักเกิน/ท้วม ได้ค่า ๒๕.๐ ถึง ๒๙.๙ กิโลกรัมต่อตารางเมตร เท่ากับอ้วน (อ้วนระดับ ๑) ได้ค่าที่เกินหรือมากกว่า ๓๐.๐ กิโลกรัมต่อตารางเมตรขึ้นไป เท่ากับอ้วนมาก (อ้วนระดับ ๒) ดังนั้น เฉพาะดัชนีมวลกายที่ถือว่าเป็นโรคอ้วนพี (OBESITY) ซึ่งมีดัชนีความหนาของร่างกาย (BODY MASS INDEX) ตั้งแต่ สามสิบห้า กิโลกรัมต่อตารางเมตรขึ้นไปเท่านั้นที่จะเป็นลักษณะต้องห้ามหรือทำให้ขาด



/คุณสมบัติ...

๖

คุณสมบัติตามบัญชีโรคหรืออาการที่ไม่ควรเป็นข้าราชการตำรวจท้าย กฎ ก.ตร. ว่าด้วยคุณสมบัติและลักษณะต้องห้ามของการเป็นข้าราชการตำรวจ พ.ศ. ๒๕๔๗ และตามข้อ ๑๑.๖ ของผนวก ข. ท้ายประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง รับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอกผู้มีวุฒิประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลายหรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๘ การนำเอาค่าดัชนีมวลกายในกรณีที่ผอม (น้ำหนักน้อย) ที่มีค่าน้อยกว่า ๑๘.๕ ลงไป ค่าดัชนีมวลกายในกรณีน้ำหนักปกติที่มีค่า ๑๘.๕ ถึง ๒๒.๙ ค่าดัชนีมวลกายในกรณีน้ำหนักเกินท้วม ที่มีค่า ๒๓.๐ ถึง ๒๔.๙ ค่าดัชนีมวลกายในกรณีอ้วนระดับ ๑ ที่มีค่า ๒๕.๐ ถึง ๒๙.๙ และค่าดัชนีมวลกายในกรณีอ้วนมากระดับ ๒ ที่มีค่า ๓๐.๐ ถึง ๓๔.๙ มากำหนดเป็นคุณสมบัติและลักษณะต้องห้ามแก่ผู้ฟ้องคดี จึงเป็นการกำหนดที่มีผลเป็นการจำกัดสิทธิหรือตัดสิทธิแก่ผู้ฟ้องคดีในการสมัครเข้ารับราชการตำรวจ โดยไม่มีบทบัญญัติแห่งกฎหมายให้สามารถกระทำได้ เป็นการใช้อุบายเพื่อกำหนดข้อจำกัดสิทธิหรือตัดสิทธิเพิ่มขึ้นโดยมิชอบด้วยกฎหมาย ทั้งการตีความบทบัญญัติแห่งกฎหมายในทางตัดสิทธิหรือจำกัดสิทธิของบุคคลต้องตีความอย่างแคบ และไม่อาจตีความในทางขยายข้อจำกัดสิทธิหรือข้อตัดสิทธินั้นได้ ทั้งกรณีบทบัญญัติแห่งกฎหมายก็ได้บัญญัติไว้โดยชัดแจ้งที่ไม่คลุมเครือหรือมีข้อสงสัยที่จะต้องมีการแปลความแต่ประการใด ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จึงไม่อาจนำเอาคุณสมบัติและลักษณะต้องห้ามในเรื่องค่าดัชนีมวลกาย ๑๘.๕ ถึง ๒๔.๙ ที่ขัดต่อกฎหมาย ยกขึ้นมาเป็นข้อพิจารณาในการวินิจฉัยว่า ผู้ฟ้องคดีเป็นผู้ไม่ผ่านการตรวจร่างกายได้แต่ประการใด ประกอบกับเมื่อไม่ปรากฏข้อเท็จจริงอื่นว่า ผู้ฟ้องคดีขาดคุณสมบัติหรือมีลักษณะต้องห้ามตามกฎ ก.ตร. ว่าด้วยคุณสมบัติและลักษณะต้องห้ามของการเป็นข้าราชการตำรวจ พ.ศ. ๒๕๔๗ หรือตามประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง รับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอกผู้มีวุฒิประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลายหรือประกาศนียบัตรวิชาชีพ หรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๘ ข้อใดอีก ดังนั้น จึงต้องถือว่าผู้ฟ้องคดีเป็นผู้ผ่านการตรวจร่างกายและผ่านขั้นตอนการสอบความเหมาะสมกับตำแหน่งและการทดสอบสมรรถภาพทางร่างกาย ในชั้นนี้ กรณีจึงรับฟังได้ว่า ประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง ประกาศรายชื่อผู้ไม่ผ่านการตรวจร่างกายในการรับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอกผู้มีวุฒิประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลาย หรือประกาศนียบัตรวิชาชีพ



/หรือเทียบเท่า...

หรือเทียบเท่าเพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๔ พฤษภาคม ๒๕๕๘ เฉพาะในส่วนรายชื่อผู้ฟ้องคดีน่าจะไม่ชอบด้วยกฎหมาย หรือคำฟ้องมีมูล กรณีมีปัญหาที่ต้องพิจารณาต่อไปว่า สมควรกำหนดวิธีการเพื่อคุ้มครองชั่วคราวแก่ผู้ฟ้องคดีระหว่างการพิจารณาของศาลจนกว่าศาลจะมีคำพิพากษาหรือคำสั่งหรือไม่ เห็นว่า หากประกาศรายชื่อผู้ไม่ผ่านการตรวจร่างกายในการรับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอกผู้มีวุฒิประกาศนียบัตรวิชาชีพประโยคมัธยมศึกษาตอนปลายหรือประกาศนียบัตรหรือเทียบเท่าเพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๔ พฤษภาคม ๒๕๕๘ ในส่วนของผู้ฟ้องคดีไม่ชอบด้วยกฎหมาย ประกอบกับขั้นตอนการสัมภาษณ์ไม่มีการให้คะแนน เพียงแต่พิจารณาจากบุคลิกภาพอุปนิสัย แล้ววินิจฉัยว่าผ่าน ไม่ผ่าน กรณีก็จะทำให้ผู้ฟ้องคดีเป็นผู้มีรายชื่อตามประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง ประกาศรายชื่อผู้ได้รับคัดเลือกเรียงตามลำดับ และผู้ได้รับการคัดเลือกสำรองในการรับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอก ผู้มีวุฒิประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลายหรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่าเพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๒๒ พฤษภาคม ๒๕๕๘ และมีสิทธิเข้ารับการอบรม วิธีการเพื่อคุ้มครองประโยชน์แก่ผู้ฟ้องคดีตามคำขอ จึงเป็นเรื่องที่อยู่ในขอบข่ายแห่งประเด็นในคำฟ้อง ไม่ใช่คำขอที่นอกเหนือไปจากประเด็นแห่งคำฟ้อง และหากศาลไม่คุ้มครองประโยชน์ให้แก่ผู้ฟ้องคดีย่อมจะเห็นได้อย่างชัดเจนว่า ผู้ฟ้องคดีจะได้รับความเดือดร้อนหรือเสียหายระหว่างการพิจารณา และภายหลังจากที่ศาลมีคำพิพากษาหรือคำสั่งในประเด็นเนื้อหาของคดีโดยยากที่จะแก้ไขเยียวยาได้ เพราะระยะเวลาการฝึกอบรมจะผ่านพ้นไปแล้ว ไม่อาจหวนคืนมาได้อีก และแม้ศาลจะมีคำพิพากษาในภายหลังให้ผู้ฟ้องคดีเป็นผู้ชนะคดีก็ไม่เกิดประโยชน์แก่ผู้ฟ้องคดี ตามวัตถุประสงค์ในการฟ้องคดีครั้งนี้แต่ประการใด หากศาลจะกำหนดวิธีการเพื่อคุ้มครองประโยชน์ให้แก่ผู้ฟ้องคดีระหว่างการพิจารณาของศาลจะเป็นอุปสรรคต่อการปฏิบัติราชการหรือการบริหารราชการของกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดนหรือไม่ ประการใดนั้น เห็นว่า ตามมาตรา ๔๙ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ นั้น ผู้ออกคำสั่งทางปกครองสามารถทบทวนและเพิกถอนคำสั่งทางปกครองของตนได้เสมอ ส่วนกรณีนี้ที่เกรงว่าผู้ฟ้องคดีจะมีเวลาเรียนไม่ผ่านร้อยละ ๘๐ ทำให้ขาดสิทธิการสอบนั้น จะกระทบต่อสิทธิของผู้ฟ้องคดีมากกว่าที่จะถือว่าเกี่ยวกับประโยชน์สาธารณะหรือกระทบเกี่ยวกับการบริหารราชการของกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดนและไม่อาจนำเวลา



/การขาดเรียน...

๘

การขาดเรียนของผู้ฟ้องคดีที่มีสาเหตุสืบเนื่องมาจากการพิจารณาวินิจฉัยที่ไม่ถูกต้องตามกฎหมาย จนมีประกาศให้ผู้ฟ้องคดีเป็นผู้ไม่ผ่านการตรวจร่างกาย ยกขึ้นพิจารณาเป็นโทษแก่ผู้ฟ้องคดี ตรงกันข้ามผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ต้องหาทางแก้ไขเยียวยาในปัญหาดังกล่าวให้ลุล่วงโดยไม่กระทบสิทธิแก่ผู้ฟ้องคดี เป็นต้นว่า อาจมีการสอนเพิ่มเติมเป็นการเฉพาะและหรือการขยายระยะเวลาการเรียนการสอนและการสอบแก่ผู้ฟ้องคดีออกไป ซึ่งแล้วแต่ว่าผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ เห็นเป็นการเหมาะสม ทั้งส่วนเรื่องของงบประมาณนั้น เมื่อตามประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง ประกาศรายชื่อผู้ได้รับคัดเลือกเรียงตามลำดับและผู้ที่ได้รับการคัดเลือกสำรองในการรับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอก ผู้มีวุฒิปประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลาย หรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๒๒ พฤษภาคม ๒๕๕๘ มีผู้ผ่านการคัดเลือกจำนวน ๔๙ คน จึงมีที่ว่างและงบประมาณเพียงพอที่จะสามารถรับเพิ่มผู้ฟ้องคดีให้เข้ารับการฝึกอบรม จากข้อเท็จจริงและเหตุผลและข้อกฎหมายดังกล่าวข้างต้น จึงเห็นว่า คำฟ้องมีมูลและมีเหตุผลเพียงพอที่จะกำหนดวิธีการเพื่อกู้มครองประโยชน์ของผู้ฟ้องคดีระหว่างการพิจารณาตามคำขอของผู้ฟ้องคดี

ศาลปกครองชั้นต้นมีคำสั่งคุ้มครองประโยชน์แก่ผู้ฟ้องคดีระหว่างการพิจารณาของศาลไว้เป็นการชั่วคราวจนกว่ามีคำพิพากษาเพื่อมิให้เกิดความเสียหายแก่ผู้ฟ้องคดีในระหว่างการพิจารณา โดยให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ รับผู้ฟ้องคดีเข้ารับการฝึกอบรมเพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจภายใน ๗ วัน นับแต่วันที่ศาลมีคำสั่งนี้ เว้นแต่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จะมีความเห็นบนข้อเท็จจริงและเหตุผลประกอบว่า ผู้ฟ้องคดีไม่ควรผ่านขั้นตอนการสัมภาษณ์

ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ยื่นคำร้องอุทธรณ์คำสั่งกำหนดมาตรการหรือวิธีการคุ้มครองเพื่อบรรเทาทุกข์ชั่วคราวก่อนพิพากษา ความว่า ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ขอถือเอาค่าให้การของผู้รับมอบอำนาจผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ในการให้ถ้อยคำชั้นไต่สวนของศาลปกครองชั้นต้นในคดีหมายเลขดำที่ บ.๒๓๘/๒๕๕๘ เมื่อวันที่ ๑๔ กรกฎาคม ๒๕๕๘ เป็นส่วนหนึ่งของคำร้องอุทธรณ์คำสั่ง ดังนี้ ตามที่ได้มีประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง รับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอกผู้มีวุฒิปประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลาย หรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๘ ตามข้อ ๒.๔ และข้อ ๒ ผนวก ข. กำหนดคุณสมบัติทั่วไปและคุณสมบัติเฉพาะสำหรับตำแหน่งของผู้ที่จะได้รับบรรจุและแต่งตั้ง ให้ผู้สมัครสอบสาย สอ.๕



/(เพศหญิง)...

๙

(เพศหญิง) ต้องมีร่างกายสูงไม่น้อยกว่า ๑๖๕ เซนติเมตร และต้องมีดัชนีมวลกายอยู่ระหว่าง ๑๘.๕ ถึง ๒๔.๙ นั้น มีขั้นตอนและความเป็นมา ดังนี้ เมื่อวันที่ ๑ พฤษภาคม ๒๕๕๗ ผู้บัญชาการตำรวจแห่งชาติได้กำชับข้อสั่งการตามมติที่ประชุมบริหาร ศูนย์ปฏิบัติการสำนักงานตำรวจแห่งชาติ (ศปก.ตร) ครั้งที่ ๑๘/๒๕๕๗ แก่ผู้บัญชาการสำนักงานกำลังพล ให้ประสานผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ กรณีการขออัตรา โดยกำชับให้กำหนดคุณสมบัติของผู้ที่บรรจุไปปฏิบัติหน้าที่ในกองบังคับการสนับสนุนทางอากาศ กองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน ในตำแหน่งพลร่มเป็นพิเศษ เมื่อกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน ได้รับแจ้งข้อสั่งการดังกล่าวจากสำนักงานกำลังพล จึงแจ้งให้กองบังคับการสนับสนุนทางอากาศ กองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดนทราบ เกี่ยวกับการกำหนดคุณสมบัติของผู้บรรจุไปปฏิบัติหน้าที่ในกองบังคับการสนับสนุนทางอากาศตามข้อสั่งการดังกล่าว ต่อมาวันที่ ๔ มิถุนายน ๒๕๕๗ กองบังคับการสนับสนุนทางอากาศ ได้แจ้งการกำหนดคุณสมบัติของผู้บรรจุไปปฏิบัติหน้าที่ในกองบังคับการสนับสนุนทางอากาศ โดยระบุไว้ว่าดัชนีมวลกายอยู่ระหว่าง ๑๘.๕ ถึง ๒๔.๙ และขอกำลังพลเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ ชาย ๔๒๐ คน และหญิง ๖๐ คน กองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน จึงแจ้งการกำหนดคุณสมบัติดังกล่าวให้ผู้บัญชาการตำรวจแห่งชาติทราบ และในวันที่ ๒๐ มกราคม ๒๕๕๘ สำนักงานกำลังพล ได้เสนอขออนุมัติการสรรหาบุคคลภายนอกต่อผู้บัญชาการตำรวจแห่งชาติ โดยกำหนดคุณสมบัติของผู้บรรจุไปปฏิบัติหน้าที่ในกองบังคับการสนับสนุนทางอากาศ ดังนี้ ดัชนีมวลกายอยู่ระหว่าง ๑๘.๕ ถึง ๒๔.๙ และเสนอขอรับการจัดสรรอัตรากำลังพล เป็นชาย ๑๐๐ อัตรา และเป็นหญิง ๖๐ อัตรา และกำหนดคุณสมบัติทั่วไปและคุณสมบัติเฉพาะสำหรับตำแหน่งของผู้ที่จะได้รับการบรรจุและแต่งตั้งเพิ่มเติม ต่อมา ในวันที่ ๒๙ มกราคม ๒๕๕๘ ผู้บัญชาการตำรวจแห่งชาติ อนุมัติและดำเนินการตามที่สำนักงานกำลังพลเสนอ และวันที่ ๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๘ ผู้บัญชาการศึกษา เสนอขออนุมัติหลักการในการดำเนินการรับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอก เพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นข้าราชการตำรวจชั้นประทวน และชั้นพลตำรวจ (นักเรียนนายสิบตำรวจ) ประจำปี พ.ศ. ๒๕๕๘ ต่อผู้บัญชาการตำรวจแห่งชาติ ผู้ช่วยผู้บัญชาการตำรวจแห่งชาติปฏิบัติราชการแทน ผู้บัญชาการตำรวจแห่งชาติได้พิจารณาอนุมัติ เห็นได้ว่า เอกสารดังกล่าวได้กำหนดคุณสมบัติทั่วไปและคุณสมบัติเฉพาะสำหรับตำแหน่งของผู้สมัครในแต่ละกองบัญชาการไว้อย่างชัดเจน และเฉพาะในส่วนของกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดนได้กำหนดคุณสมบัติของผู้สมัครในกลุ่มนักเรียนนายสิบตำรวจว่า เพศชาย ร่างกายต้องสูงไม่น้อยกว่า



/๑๗๐ เซนติเมตร...

๑๗๐ เซนติเมตร และรอบอกไม่น้อยกว่า ๗๗ เซนติเมตร เพศหญิง ร่างกายต้องสูงไม่น้อยกว่า ๑๖๕ เซนติเมตร และมีดัชนีมวลกายอยู่ระหว่าง ๑๘.๕ ถึง ๒๔.๙ ซึ่งเป็นคุณสมบัติที่มีลักษณะพิเศษแตกต่างจากหน่วยงานอื่น ผู้บัญชาการศึกษาได้แจ้งให้แต่ละกองบัญชาการดำเนินการรับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอกเพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นข้าราชการตำรวจชั้นประทวน และชั้นพลตำรวจ (นักเรียนนายสิบตำรวจ) ประจำปี พ.ศ. ๒๕๕๘ ต่อมา กองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน ได้มีประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง ประกาศรายชื่อผู้ไม่ผ่านการตรวจร่างกาย ในการรับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอก ผู้มีวุฒิประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลาย หรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๔ พฤษภาคม ๒๕๕๘ ผู้ฟ้องคดีอุทธรณ์คำสั่งดังกล่าว และผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ ได้แจ้งผลการพิจารณาอุทธรณ์การตรวจร่างกายให้ผู้ฟ้องคดีทราบแล้วว่า ผลการตรวจซึ่งนำหนัก วัดส่วนสูงและการคำนวณค่าดัชนีมวลกาย เมื่อวันที่ ๒๗ มีนาคม ๒๕๕๘ ดำเนินการไปอย่างถูกต้องแล้ว แต่ผู้ฟ้องคดีได้นำคดีมาฟ้องต่อศาลปกครองชั้นต้น เมื่อวันที่ ๒๗ กรกฎาคม ๒๕๕๘ ซึ่งศาลปกครองชั้นต้น ได้มีคำสั่งให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ รับผู้ฟ้องคดีเข้ารับการฝึกอบรมเพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจภายใน ๗ วัน นับแต่วันที่ศาลมีคำสั่ง เว้นแต่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จะมีความเห็นบนข้อเท็จจริงและเหตุผลประกอบว่า ผู้ฟ้องคดีไม่ควรผ่านขั้นตอนสัมภาษณ์ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ เห็นว่า เอกสารการขออนุมัติของสำนักงานกำลังพล สำนักงานตำรวจแห่งชาติ ได้อ้างอิงข้อกฎหมายและระเบียบที่เกี่ยวข้องตามมาตรา ๑๑ มาตรา ๑๓ มาตรา ๑๔ มาตรา ๔๕ วรรคหนึ่ง มาตรา ๕๐ วรรคหนึ่ง และมาตรา ๕๙ วรรคหนึ่ง แห่งพระราชบัญญัติตำรวจแห่งชาติ พ.ศ. ๒๕๔๗ ประกอบกับข้อ ๒ และข้อ ๓ ของกฎ ก.ตร. ว่าด้วยหลักเกณฑ์และวิธีการคัดเลือกหรือการสอบแข่งขันบุคคลเพื่อบรรจุเข้ารับราชการเป็นข้าราชการตำรวจ พ.ศ. ๒๕๔๗ แล้ว อีกทั้ง เมื่อได้พิจารณาประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่องรับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอก ผู้มีวุฒิประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลาย หรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๘ แล้ว เห็นว่า การกำหนดคุณสมบัติหลักเกณฑ์เรื่องความสูงและดัชนีมวลกายตามประกาศดังกล่าว ได้มีการเสนอเพื่อพิจารณากลับนกรองตามลำดับชั้น จนถึงผู้บัญชาการตำรวจแห่งชาติ เมื่อผู้บัญชาการตำรวจแห่งชาติได้พิจารณาอนุมัติตามหลักเกณฑ์ดังกล่าว โดยใช้อำนาจตามมาตรา ๑๑ แห่งพระราชบัญญัติตำรวจแห่งชาติ พ.ศ. ๒๕๔๗



/ประกอบกับ...

๑๑

ประกอบกับ กฎ ก.ตร. ว่าด้วยหลักเกณฑ์และวิธีการคัดเลือกหรือการสอบแข่งขันบุคคลเพื่อบรรจุเข้ารับราชการเป็นข้าราชการตำรวจ พ.ศ. ๒๕๔๗ ซึ่งกำหนดหลักเกณฑ์และวิธีการคัดเลือกหรือการสอบแข่งขันบุคคลเพื่อบรรจุเข้ารับราชการเป็นข้าราชการตำรวจไว้ ปรากฏตามเอกสารการนำเสนอของสำนักงานกำลังพล สำนักงานตำรวจแห่งชาติ จึงทำให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ต้องปฏิบัติตามหลักเกณฑ์ดังกล่าว และเป็นการดำเนินการที่ชอบด้วยอำนาจหน้าที่ตามกฎหมาย อีกทั้ง ระเบียบสำนักงานตำรวจแห่งชาติ ว่าด้วยการกำหนดอำนาจหน้าที่ของส่วนราชการสำนักงานตำรวจแห่งชาติ พ.ศ. ๒๕๕๒ ได้กำหนดให้กองบังคับการสนับสนุนทางอากาศมีหน้าที่ เช่น รักษาความปลอดภัยสำหรับองค์พระมหากษัตริย์ พระราชินี พระรัชทายาท ผู้สำเร็จราชการแทนพระองค์ พระบรมวงศานุวงศ์ ผู้แทนพระองค์ พระราชอาคันตุกะ และบุคคลสำคัญ รับผิดชอบเกี่ยวกับปฏิบัติการสงครามพิเศษ การยุทธส่งทางอากาศ การยุทธเคลื่อนที่ทางอากาศ ปฏิบัติการจิตวิทยา สนับสนุนการยิงด้วยอาวุธประจำหน่วย สนับสนุนภารกิจรักษาความสงบเรียบร้อย และความมั่นคงภายใน การป้องกันประเทศ และรักษาผลประโยชน์ของชาติตามแนวชายแดน รับผิดชอบเกี่ยวกับการสนับสนุนการรักษาความสงบเรียบร้อย การป้องกันปราบปรามการก่อการร้ายและการก่อความไม่สงบ รับผิดชอบเกี่ยวกับการถวายความปลอดภัยด้านอัตรากำลังในเขตพระราชฐานและที่ประทับ ทั้งที่อยู่ในเขตและนอกเขตพื้นที่กรุงเทพมหานคร จัดชุดปฏิบัติการถวายความปลอดภัยกรณีมีการเสด็จแปรพระราชฐานประทับแรม เป็นต้น ส่วนภารกิจของกองบังคับการสนับสนุนทางอากาศในปัจจุบัน ได้แก่ ๑. จัดกำลังพลปฏิบัติหน้าที่ถวายความปลอดภัย พระบาทสมเด็จพระเจ้าอยู่หัว สมเด็จพระบรมราชินีนาถ และพระบรมวงศานุวงศ์ทุกพระองค์ เสด็จพระราชดำเนินแปรพระราชฐานวังไกลกังวล ๒. จัดข้าราชการตำรวจหญิงปฏิบัติหน้าที่ถวายความปลอดภัย สมเด็จพระเทพรัตนราชสุดาฯ สยามบรมราชกุมารี เสด็จทรงงานพื้นที่โรงเรียนตำรวจตระเวนชายแดน ๓. จัดกำลังพลไปปฏิบัติหน้าที่สนับสนุนกองบังคับการตำรวจตระเวนชายแดนภาค ๔ ทำหน้าที่รักษาความสงบเรียบร้อย ป้องกันปราบปรามการก่อความไม่สงบ พัฒนาช่วยเหลือประชาชน ดำเนินงานชุมชนและมวลชนสัมพันธ์ เพื่อยุติสถานการณ์ความรุนแรง และสนับสนุนภารกิจอื่น ๆ ของสำนักงานตำรวจแห่งชาติ เมื่อพิจารณาระเบียบดังกล่าวแล้วเห็นได้ว่า การบรรจุบุคคลภายนอกเพื่อเป็นข้าราชการตำรวจในสังกัดกองบังคับการสนับสนุนทางอากาศ กองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน จึงต้องกำหนดคุณสมบัติที่มีลักษณะพิเศษเฉพาะแตกต่างจากหน่วยงานอื่น



/ทั้งนี้...

๑๒

ทั้งนี้ เพื่อให้เหมาะสมกับการปฏิบัติงานตามกรอบอำนาจหน้าที่ตามที่ได้กำหนดไว้ตามระเบียบสำนักงานตำรวจแห่งชาติดังกล่าว

ขอให้ศาลปกครองสูงสุดมีคำสั่งยกคำสั่งเกี่ยวกับวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพากษาของศาลปกครองชั้นต้น

ผู้ฟ้องคดียื่นคำชี้แจงตามคำสั่งศาลปกครองสูงสุด ความว่า การกำหนดคุณสมบัติและลักษณะต้องห้ามแก่ผู้ฟ้องคดีเป็นการกำหนดสิทธิแก่ผู้ฟ้องคดีในการเข้ารับราชการตำรวจเป็นการใช้ดุลพินิจกำหนดข้อจำกัดหรือตัดสิทธิ เพิ่มขึ้นโดยมิชอบด้วยกฎหมาย โดยผู้ฟ้องคดีเห็นว่าบทบัญญัติแห่งกฎหมายได้บัญญัติไว้โดยชัดแจ้งไม่คลุมเครือ ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จึงไม่อาจนำเอาคุณสมบัติและลักษณะต้องห้ามในเรื่องดัชนีมวลกาย ๑๘.๕ ถึง ๒๔.๙ ที่ขัดต่อกฎหมายยกขึ้นมาเป็นข้อพิจารณาในการวินิจฉัยว่า ผู้ฟ้องคดีเป็นผู้ไม่ผ่านการตรวจร่างกายแต่ประการใด หากศาลไม่คุ้มครองประโยชน์ให้แก่ผู้ฟ้องคดีจะเห็นได้ชัดเจนว่าผู้ฟ้องคดีจะได้รับความเดือดร้อนเสียหายเป็นอย่างมาก เนื่องจากหากผู้ฟ้องคดีชนะคดีก็จะไม่เกิดประโยชน์ต่อผู้ฟ้องคดีเพราะระยะเวลาฝึกอบรมได้ผ่านพ้นไปแล้ว และถ้าหากศาลให้ความคุ้มครองชั่วคราวแก่ผู้ฟ้องคดีระหว่างการพิจารณา ผู้ออกคำสั่งทางปกครองสามารถทบทวน เพิกถอนคำสั่งทางปกครองของตนได้ อีกทั้ง ส่วนงบประมาณตามประกาศรายชื่อผู้ได้รับคัดเลือกเพื่อบรรจุแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ มีผู้สอบผ่านการคัดเลือกเพียง ๔๔ คน จึงมีที่ว่างและงบประมาณเพียงพอที่สามารถจะรับผู้ฟ้องคดีเข้ารับการฝึกอบรมได้

ศาลปกครองสูงสุดพิเคราะห์แล้วเห็นว่า พระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๒ มาตรา ๖๖ วรรคหนึ่ง บัญญัติว่า ในกรณีที่ศาลปกครองเห็นสมควรกำหนดมาตรการหรือวิธีการใดๆ เพื่อบรรเทาทุกข์ให้แก่คู่กรณีที่เกี่ยวข้องเป็นการชั่วคราวก่อนการพิพากษาคดี ไม่ว่าจะมีความร้องขอจากบุคคลดังกล่าวหรือไม่ ให้ศาลปกครองมีอำนาจกำหนดมาตรการหรือวิธีการชั่วคราวและออกคำสั่งไปยังหน่วยงานทางปกครองหรือเจ้าหน้าที่ของรัฐที่เกี่ยวข้องให้ปฏิบัติได้ ตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่กำหนดโดยระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด ระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด ว่าด้วยวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๓ ข้อ ๗๒ วรรคหนึ่ง กำหนดว่า การมีคำสั่งเกี่ยวกับคำขอทุเลาการบังคับตามกฎหมายหรือคำสั่งทางปกครองให้กระทำโดยองค์คณะหลังจากตุลาการผู้แถลงคดีได้เสนอคำแถลงการณ์แล้ว แต่ในกรณีที่



/องค์คณะ...

องค์คณะเห็นว่ามีเหตุจำเป็นที่จะต้องมีคำสั่งเกี่ยวกับการขอลูกเลิกการบังคับตามกฎหมายหรือคำสั่งทางปกครองนั้นเป็นการด่วน องค์คณะจะมีคำสั่งเกี่ยวกับคำขอ โดยไม่ต้องมีคำแถลงการณ์ของตุลาการผู้แถลงคดีก็ได้ ในกรณีเช่นนี้ให้องค์คณะบันทึกเหตุจำเป็นไว้ด้วย วรรคสาม กำหนดว่า ในกรณีที่ศาลเห็นว่ากฎหมายหรือคำสั่งทางปกครองที่เป็นเหตุแห่งการฟ้องคดีนั้นน่าจะไม่ใช่กฎหมาย และการให้กฎหมายหรือคำสั่งทางปกครองดังกล่าวมีผลใช้บังคับต่อไปจะทำให้เกิดความเสียหายอย่างร้ายแรงที่ยากแก่การเยียวยาแก้ไขในภายหลัง ทั้งการขอลูกเลิกการบังคับตามกฎหมายหรือคำสั่งทางปกครองนั้นไม่เป็นอุปสรรคแก่การบริหารงานของรัฐหรือแก่บริการสาธารณะ ศาลมีอำนาจสั่งลูกเลิกการบังคับตามกฎหมายหรือคำสั่งทางปกครองได้ตามที่เห็นสมควร

คดีนี้ผู้ฟ้องคดีฟ้องว่า ผู้ฟ้องคดีได้รับความเดือดร้อนเสียหายจากการที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้มีประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง ประกาศรายชื่อผู้ไม่ผ่านการตรวจร่างกายในการรับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอก ผู้มีวุฒิประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลาย หรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๔ พฤษภาคม ๒๕๕๘ โดยผู้ฟ้องคดีเป็นผู้มีรายชื่อตามประกาศดังกล่าว เนื่องจากผลการตรวจร่างกายได้วินิจฉัยว่าผู้ฟ้องคดีมีความสูงและดัชนีมวลกายต่ำกว่าเกณฑ์ที่กำหนดไว้ตามประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง รับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอกผู้มีวุฒิประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลาย หรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๕๘ และผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้มีประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง ประกาศรายชื่อผู้ได้รับคัดเลือกเรียงตามลำดับ และผู้ได้รับคัดเลือกสำรองในการรับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอก ผู้มีวุฒิประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลาย หรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๒๒ พฤษภาคม ๒๕๕๘ โดยไม่มีรายชื่อของผู้ฟ้องคดีเป็นผู้สอบได้ ผู้ฟ้องคดีจึงมีหนังสือลงวันที่ ๘ พฤษภาคม ๒๕๕๘ ยื่นอุทธรณ์ผลการตรวจร่างกาย ต่อมา คณะอนุกรรมการตรวจร่างกายในการประชุมครั้งที่ ๒/๒๕๕๘ เมื่อวันที่ ๑๘ พฤษภาคม ๒๕๕๘ พิจารณาแล้วเห็นว่า ข้อมูลการชั่งน้ำหนักและวัดส่วนสูงในวันดังกล่าวถือว่าเป็นที่สุดไม่อาจดำเนินการใหม่ได้เพราะอาจเกิดการเปลี่ยนแปลงเพิ่มขึ้น



/หรือลดลง...

๑๔

หรือลดลงได้เมื่อเวลาห่างออกไป ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จึงได้มีหนังสือ ที่ ดช ๐๐๓๐.๑๑๒/๑๔๓๗ ลงวันที่ ๒๗ พฤษภาคม ๒๕๕๘ แจ้งผลการพิจารณาอุทธรณ์การตรวจร่างกาย (ดัชนีมวลกาย) ให้ผู้ฟ้องคดีทราบ ว่า คณะอนุกรรมการตรวจร่างกายได้ยืนยันผลการชั่งน้ำหนัก วัดส่วนสูง และการคำนวณค่าดัชนีมวลกาย เมื่อวันที่ ๒๗ มีนาคม ๒๕๕๘ ดำเนินการไปอย่างถูกต้องแล้ว ผู้ฟ้องคดีเห็นว่า การที่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ ได้มีประกาศให้ผู้ฟ้องคดีเป็นผู้ไม่ผ่านการตรวจร่างกายเพราะมีความสูงและมีค่าดัชนีมวลกายต่ำกว่าเกณฑ์นั้นไม่ชอบด้วยกฎหมาย ผู้ฟ้องคดี จึงนำคดีมาฟ้องต่อศาลปกครองชั้นต้น ขอให้ศาลมีคำพิพากษาหรือคำสั่งให้คัดค้านผลการพิจารณาอุทธรณ์การตรวจร่างกาย (ดัชนีมวลกาย) ของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ และขอให้ศาลมีคำสั่ง กำหนดมาตรการหรือวิธีการคุ้มครองชั่วคราวก่อนการพิพากษา โดยให้ผู้ฟ้องคดีได้เข้ารับการศึกษานในหลักสูตรนักเรียนนายสิบตำรวจพลร่ม (สอ.๕) ในระหว่างการพิจารณาคดีของศาลก่อนพิพากษาคดี นั้น เห็นว่า ประกาศกองบัญชาการตำรวจตระเวนชายแดน เรื่อง ประกาศรายชื่อผู้ไม่ผ่านการตรวจร่างกายในการรับสมัครและคัดเลือกบุคคลภายนอก ผู้มีวุฒิ ประกาศนียบัตรประโยคมัธยมศึกษาตอนปลาย หรือประกาศนียบัตรวิชาชีพหรือเทียบเท่า เพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจ พ.ศ. ๒๕๕๘ ลงวันที่ ๔ พฤษภาคม ๒๕๕๘ และคำวินิจฉัยอุทธรณ์ของผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๒ มีลักษณะเป็นคำสั่งทางปกครองตามมาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ การที่ผู้ฟ้องคดีฟ้อง ขอให้ศาลมีคำพิพากษาหรือคำสั่งเพิกถอนคำสั่งดังกล่าว จึงเป็นคดีพิพาทเกี่ยวกับการที่เจ้าหน้าที่ของรัฐออกคำสั่งโดยไม่ชอบด้วยกฎหมายตามมาตรา ๙ วรรคหนึ่ง (๑) แห่งพระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๕๒ ศาลมีอำนาจกำหนดคำสั่งบังคับให้เพิกถอนคำสั่งดังกล่าวได้ตามมาตรา ๗๒ วรรคหนึ่ง (๑) แห่งพระราชบัญญัติดังกล่าว เมื่อคดีนี้เป็นคดีพิพาทเกี่ยวกับการที่เจ้าหน้าที่ของรัฐออกคำสั่งโดยไม่ชอบด้วยกฎหมาย ศาลจึงชอบที่จะกำหนดวิธีการชั่วคราวก่อนการพิพากษา โดยสั่งทุเลาการบังคับตามกฎหมาย หรือคำสั่งทางปกครองที่เป็นเหตุแห่งการฟ้องคดี หากอาจมีคำสั่งกำหนดมาตรการหรือวิธีการคุ้มครองอย่างใด ๆ เพื่อบรรเทาทุกข์ชั่วคราวก่อนการพิพากษาได้ไม่ การที่ผู้ฟ้องคดีมีคำขอให้ศาลกำหนดวิธีการชั่วคราว โดยให้ผู้ฟ้องคดีได้เข้ารับการศึกษานในหลักสูตรนักเรียนนายสิบตำรวจพลร่ม (สอ.๕) ในระหว่างการพิจารณาคดีของศาลก่อนการพิพากษาคดี จึงพออนุโลมได้ว่า



เป็นการขอให้...

๑๕

เป็นการขอให้ศาลปกครองมีคำสั่งทุเลาการบังคับตามกฎหรือคำสั่งทางปกครองตามข้อ ๖๙ แห่งระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด ว่าด้วยวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๓ ซึ่งการพิจารณาเพื่อมีคำสั่งเกี่ยวกับคำขอของผู้ฟ้องคดีเช่นว่านี้ ศาลปกครองชั้นต้น จะต้องดำเนินการตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่กำหนดไว้ใน ข้อ ๖๙ ถึงข้อ ๗๔ แห่งระเบียบดังกล่าว โดยข้อ ๗๒ วรรคสาม กำหนดเงื่อนไขในการสั่งทุเลาการบังคับตามกฎหรือคำสั่งทางปกครองไว้ ๓ ประการด้วยกัน คือ ประการที่หนึ่ง เป็นกรณีที่ศาลเห็นว่ากฎหรือคำสั่งทางปกครองที่เป็นเหตุแห่งการฟ้องคดีนั้นน่าจะไม่ใช่ชอบด้วยกฎหมาย ประการที่สอง การให้กฎหรือคำสั่งทางปกครองดังกล่าวมีผลใช้บังคับต่อไปจะทำให้เกิดความเสียหายอย่างร้ายแรงที่ยากแก่การเยียวยาแก้ไขในภายหลัง และประการที่สาม การทุเลาการบังคับตามกฎหรือคำสั่งทางปกครองนั้นไม่เป็นอุปสรรคแก่การบริหารงานของรัฐหรือแก่บริการสาธารณะ และก่อนมีคำสั่งเกี่ยวกับคำขอทุเลาการบังคับตามกฎหรือคำสั่งทางปกครองตามคำขอของผู้ฟ้องคดี จะต้องให้ตุลาการผู้แถลงคดีได้เสนอคำแถลงการณ์ด้วย ดังนั้น การที่ศาลปกครองชั้นต้น มีคำสั่งคุ้มครองประโยชน์แก่ผู้ฟ้องคดีระหว่างการพิจารณาของศาลไว้เป็นการชั่วคราวจนกว่าจะมีคำพิพากษาเพื่อมิให้เกิดความเสียหายแก่ผู้ฟ้องคดีในระหว่างการพิจารณา โดยให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ รับผู้ฟ้องคดีเข้ารับการฝึกอบรมเพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจภายใน ๗ วัน นับแต่วันที่ศาลมีคำสั่งนี้ เว้นแต่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จะมีความเห็นบนข้อเท็จจริงและเหตุผลประกอบว่า ผู้ฟ้องคดีไม่ควรผ่านขั้นตอนการสัมภาษณ์ จึงเป็นกรณีที่ศาลปกครองชั้นต้นไม่ได้ดำเนินการตามหลักเกณฑ์และวิธีการที่กำหนดไว้ใน ข้อ ๖๙ ถึงข้อ ๗๔ แห่งระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด ว่าด้วยวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๓ จึงเป็นการดำเนินการกระบวนพิจารณาที่ไม่ถูกต้องตามระเบียบในส่วนที่ว่าด้วยการทำคำพิพากษาและคำสั่ง ศาลปกครองสูงสุดเห็นสมควรยกคำสั่งของศาลปกครองชั้นต้นแล้วส่งสำนวนคืนไปยังศาลปกครองชั้นต้นเพื่อดำเนินการกระบวนพิจารณาให้ถูกต้องและมีคำสั่งใหม่ตามข้อ ๑๑๒ วรรคหนึ่ง (๑) แห่งระเบียบของที่ประชุมใหญ่ตุลาการในศาลปกครองสูงสุด ว่าด้วยวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๓

การที่ศาลปกครองชั้นต้นมีคำสั่งคุ้มครองประโยชน์แก่ผู้ฟ้องคดีระหว่างการพิจารณาของศาลไว้เป็นการชั่วคราวจนกว่าจะมีคำพิพากษาเพื่อมิให้เกิดความเสียหายแก่ผู้ฟ้องคดีในระหว่างการพิจารณา โดยให้ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ รับผู้ฟ้องคดีเข้ารับการฝึกอบรม



/เพื่อบรรจุ...

๑๖

เพื่อบรรจุและแต่งตั้งเป็นนักเรียนนายสิบตำรวจภายใน ๗ วัน นับแต่วันที่ศาลมีคำสั่งนี้ เว้นแต่ผู้ถูกฟ้องคดีที่ ๑ จะมีความเห็นบนข้อเท็จจริงและเหตุผลประกอบว่า ผู้ฟ้องคดีไม่ควรผ่านขั้นตอนการสัมภาษณ์ นั้น ศาลปกครองสูงสุดไม่เห็นพ้องด้วย

จึงมีคำสั่งยกคำสั่งของศาลปกครองชั้นต้น และให้ศาลปกครองชั้นต้นดำเนินกระบวนการพิจารณาให้ถูกต้องต่อไป

นายจิรศักดิ์ จิรวดี
ตุลาการศาลปกครองสูงสุด

ตุลาการเจ้าของสำนวน

นายสมชาย เอ็มโอช
ตุลาการหัวหน้าคณะศาลปกครองสูงสุด

นายชัชทอง โอภาสศิริวิทย์
ตุลาการศาลปกครองสูงสุด

นายอนุพงศ์ สุขเกษม
ตุลาการศาลปกครองสูงสุด

นายจักริน วงศ์กุลฤดี
ตุลาการศาลปกครองสูงสุด

ตุลาการผู้แถลงคดี : นายพัลลภ รัตนจันทร์

