

(๓๑)
คำสั่ง



สำหรับศาลใช้

คดีหมายเลขดำที่ ลต สว ๒๐๐/๒๕๖๗

คดีหมายเลขแดงที่ ลต สว ๑๗๘/๒๕๖๗

ในพระปรมาภิไธยพระมหากษัตริย์

ศาลฎีกา

วันที่ ๗ เดือน มิถุนายน พุทธศักราช ๒๕๖๗

ความคดีเลือกตั้ง

ระหว่าง

ว่าที่ร้อยตรีวิวัฒน์ อินทร์ณรงค์

ผู้ร้อง

ผู้อำนวยการการเลือกตั้งระดับอำเภอ อำเภอกำแพงแสน

ผู้คัดค้าน

เรื่อง

พระราชบัญญัติประกอบรัฐธรรมนูญว่าด้วยการได้มาซึ่งสมาชิกวุฒิสภา

(สิทธิสมัครรับเลือก)

ผู้ร้องยื่นคำร้องว่า เมื่อวันที่ ๒๐ พฤษภาคม ๒๕๖๗ ผู้ร้องสมัครรับเลือก

เป็นสมาชิกวุฒิสภาระดับอำเภอ อำเภอกำแพงแสน จังหวัดนครปฐม ต่อมาวันที่ ๓๑ พฤษภาคม





- ๒ -

๒๕๖๗ ผู้อำนวยการการเลือกระดับอำเภอ อำเภอกำแพงแสน ผู้คัดค้าน ตรวจสอบคุณสมบัติ และลักษณะต้องห้ามแล้วแจ้งการไม่รับสมัครผู้ร้องเป็นผู้มีสิทธิสมัครรับเลือกเป็นสมาชิกวุฒิสภา หรือการลบชื่อผู้สมัคร เนื่องจากผู้ร้องเป็นหรือเคยเป็นสมาชิกสภาท้องถิ่นหรือผู้บริหารท้องถิ่น และได้พ้นจากการเป็นสมาชิกสภาท้องถิ่นหรือผู้บริหารท้องถิ่นมาแล้วน้อยกว่าห้าปี นับถึงวัน สมัครรับเลือก มีลักษณะต้องห้ามตามพระราชบัญญัติประกอบรัฐธรรมนูญว่าด้วยการได้มาซึ่ง สมาชิกวุฒิสภา พ.ศ.๒๕๖๑ มาตรา ๑๔ (๒๔) แต่การที่ผู้ร้องดำรงตำแหน่งต่อตามคำสั่งคณะรักษา ความสงบแห่งชาติ (คสช.) นั้น ต้องไม่นับเวลาที่ดำรงตำแหน่งดังกล่าวรวมด้วย ผู้ร้องจึงพ้นจาก ตำแหน่งเกิน ๕ ปี แล้ว ขอให้มีความสั่งให้ผู้ร้องเป็นผู้มีสิทธิสมัครรับเลือกเป็นสมาชิกวุฒิสภา ผู้คัดค้านยื่นคำคัดค้านว่า ผู้ร้องเป็นหรือเคยเป็นสมาชิกสภาท้องถิ่นหรือผู้บริหาร ท้องถิ่นอันมีลักษณะต้องห้ามมิให้ใช้สิทธิสมัครรับเลือกเป็นสมาชิกวุฒิสภาตามมาตรา ๑๔ (๒๔) แห่งพระราชบัญญัติประกอบรัฐธรรมนูญว่าด้วยการได้มาซึ่งสมาชิกวุฒิสภา พ.ศ. ๒๕๖๑ ขอให้ยกคำร้อง

ในวันนัดพร้อม ศาลที่รับคำร้องสอบข้อเท็จจริงจากผู้ร้องและผู้คัดค้านแล้ว

ศาลฎีกาแผนกคดีเลือกตั้งเห็นว่า คดีไม่จำเป็นต้องไต่สวนพยานหลักฐาน จึงให้ตัดสิน





- ๓ -

ศาลฎีกาแผนกคดีเลือกตั้งตรวจสอบสำนวนประชุมปรึกษาแล้ว ขอให้จริงฟังเป็นยุติว่า ผู้ร้องสมัครรับเลือกเป็นสมาชิกวุฒิสภาระดับอำเภอ อำเภอกำแพงแสน จังหวัดนครปฐม ต่อมา วันที่ ๒๙ พฤษภาคม ๒๕๖๗ ผู้คัดค้านได้ประกาศรายชื่อผู้ร้องในบัญชีรายชื่อผู้สมัครรับเลือกเป็น สมาชิกวุฒิสภาแต่เมื่อวันที่ ๓๑ พฤษภาคม ๒๕๖๗ ผู้คัดค้านลบชื่อผู้ร้องจากการเป็นผู้สมัครรับเลือก เป็นสมาชิกวุฒิสภา เนื่องจากผู้ร้องมีลักษณะต้องห้ามมิให้ใช้สิทธิสมัครรับเลือกเป็นสมาชิกวุฒิสภา ตามมาตรา ๑๔ (๒๔) แห่งพระราชบัญญัติประกอบรัฐธรรมนูญว่าด้วยการได้มาซึ่งสมาชิกวุฒิสภา พ.ศ. ๒๕๖๑

คดีมีปัญหาต้องวินิจฉัยว่า ผู้ร้องเป็นหรือเคยเป็นสมาชิกสภาท้องถิ่นหรือผู้บริหาร ท้องถิ่น และพ้นจากการเป็นสมาชิกสภาท้องถิ่นหรือผู้บริหารท้องถิ่นมาแล้วน้อยกว่าห้าปี นับถึง วันสมัครรับเลือกหรือไม่ เห็นว่า ศาลสอบข้อเท็จจริงแล้วได้ความว่าผู้ร้องเป็นสมาชิกสภาองค์การ บริหารส่วนตำบลทุ่งนก อำเภอกำแพงแสน จังหวัดนครปฐม ตั้งแต่ปี ๒๕๕๔ ถึง ปี ๒๕๕๘ โดยดำรงตำแหน่งจากการเลือกตั้งและภายหลังจากครบกำหนดวาระการดำรงตำแหน่งแล้ว ผู้ร้องได้ ดำรงตำแหน่งต่อ ตามคำสั่งของคณะกรรมการรักษาความสงบแห่งชาติ (คสช.) โดยดำรงตำแหน่งตั้งแต่วันที่ ๖ พฤศจิกายน ๒๕๕๘ และผู้ร้องลาออกในวันที่ ๒๙ ตุลาคม ๒๕๖๓ จึงเป็นการพ้นวาระการดำรง





- ๔ -

ตำแหน่งในวันดังกล่าว เมื่อวันที่ ๒๐ พฤษภาคม ๒๕๖๗ ผู้ร้องลงสมัครรับเลือกเป็นสมาชิกวุฒิสภา ผู้คัดค้านได้ประกาศรายชื่อผู้ร้องในบัญชีรายชื่อผู้สมัครรับเลือกเป็นสมาชิกวุฒิสภา เมื่อวันที่ ๒๙ พฤษภาคม ๒๕๖๗ ต่อมาวันที่ ๓๑ พฤษภาคม ๒๕๖๗ ผู้คัดค้านได้รับแจ้งจากสำนักงานคณะกรรมการการเลือกตั้งว่าได้รับแจ้งจากกรมส่งเสริมการปกครองส่วนท้องถิ่นว่า ผู้ร้อง ขาดคุณสมบัติ ผู้คัดค้านจึงประกาศลบชื่อผู้ร้องจากบัญชีรายชื่อผู้สมัครรับเลือกเป็นสมาชิกวุฒิสภา เมื่อข้อเท็จจริงฟังได้ว่า ตามคำสั่งหัวหน้าคณะรักษาความสงบแห่งชาติที่ ๑/๒๕๕๗ เรื่องการได้มาซึ่งสมาชิกสภาท้องถิ่นหรือผู้บริหารท้องถิ่นเป็นการชั่วคราว ข้อ ๒ วรรคหนึ่งระบุว่า “กรณีสมาชิกสภาท้องถิ่นในองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นอื่นๆ ที่จะพ้นจากตำแหน่งให้สมาชิกสภาท้องถิ่นในองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นทุกแห่งที่ต้องพ้นจากตำแหน่ง เนื่องจากครบวาระตามกฎหมายว่าด้วยการจัดตั้งองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นตั้งแต่วันที่ ๑ มกราคม ๒๕๕๘ เป็นต้นไป ยังคงอยู่ในตำแหน่งเพื่อปฏิบัติหน้าที่ต่อไป โดยให้มีจำนวนตามกฎหมายว่าด้วยการจัดตั้งองค์กรปกครองส่วนท้องถิ่นนั้น” ที่ผู้ร้องอ้างว่าผู้ร้องดำรงตำแหน่งต่อตามประกาศคณะรักษาความสงบแห่งชาติ ฉบับที่ ๘๕/๒๕๕๗ นั้น กรณีของผู้ร้องเป็นสมาชิกสภาท้องถิ่นซึ่งพ้นจากตำแหน่งตามวาระเมื่อปี ๒๕๕๙ และต่อจากนั้นได้รับการแต่งตั้งให้ปฏิบัติหน้าที่ต่อซึ่งเป็นไปตามคำสั่งหัวหน้าคณะรักษา





- ๕ -

ความสงบแห่งชาติที่ ๑/๒๕๖๗ ข้อ ๒ ที่ใช้ในกรณีสมาชิกสภาท้องถิ่นจะพ้นจากตำแหน่งเนื่องจาก
ครบวาระตามกฎหมายตั้งแต่วันที่ ๑ มกราคม ๒๕๕๘ เป็นต้นไป กรณีของผู้ร้องเป็นการดำรง
ตำแหน่งต่อจากการครบวาระตามคำสั่งหัวหน้าคณะรักษาความสงบแห่งชาติที่ ๑/๒๕๖๗ หาใช่เป็น
การดำรงตามตำแหน่งตามประกาศคณะรักษาความสงบแห่งชาติฉบับที่ ๘๕/๒๕๕๗ เรื่อง การได้มา
ซึ่งสมาชิกสภาท้องถิ่นหรือผู้บริหารท้องถิ่นเป็นการชั่วคราวไม่ และการดำรงตำแหน่งตามคำสั่ง
ดังกล่าว มิได้เป็นไปในลักษณะของคำสั่งที่มีโทษด้านใดด้านหนึ่งให้ผู้ร้องต้องปฏิบัติตามการดำรง
ตำแหน่งชั่วคราวของผู้ร้องจึงเป็นไปโดยความสมัครใจ หากมีความจำเป็นอื่นใด ผู้ร้องขอ
ที่จะลาออกจากตำแหน่งดังกล่าวได้ กรณีจึงต้องถือว่าผู้ร้องยังคงดำรงตำแหน่งสมาชิกสภาท้องถิ่น
จนถึงวันที่ ๒๙ ตุลาคม ๒๕๖๓ ซึ่งเป็นวันที่ผู้ร้องลาออก ส่วนที่ผู้ร้องอ้างว่า ผู้ร้องไม่มีลักษณะ
ต้องห้ามมิให้ใช้สิทธิสมัครรับเลือกเป็นสมาชิกวุฒิสภาโดยมีหนังสือตอบข้อหารือของสำนักงาน
คณะกรรมการการเลือกตั้ง ที่ ลต ๐๐๑๒/๔๓๘๑ ลงวันที่ ๒๘ มีนาคม ๒๕๖๗ ว่า การนับระยะเวลา
ดังกล่าวนับแต่มีการประกาศเลือกตั้ง นั้น ตามเอกสารท้ายคำร้องดังกล่าวก็เพียงแต่ระบุและ
ให้ความเห็นว่า การดำรงตำแหน่งสมาชิกสภาท้องถิ่นหรือผู้บริหารท้องถิ่นตามคำสั่งหัวหน้า
คณะรักษาความสงบแห่งชาติที่ ๑/๒๕๕๗ เรื่อง การได้มาซึ่งสมาชิกสภาท้องถิ่นหรือผู้บริหารท้องถิ่น





- ๖ -

เป็นการชั่วคราวจะสิ้นสุดบังคับเมื่อได้มีการประกาศให้เลือกตั้ง ซึ่งจะเป็นคนละประเด็นกับ
ข้อเท็จจริงในคดีนี้ เมื่อข้อเท็จจริงฟังได้ว่า ผู้ร้องยังคงดำรงตำแหน่งต่อตามคำสั่ง คสช. และได้ลาออก
จากตำแหน่งวันที่ ๒๙ ตุลาคม ๒๕๖๓ การที่ผู้ร้องยื่นใบสมัครรับเลือกเป็นสมาชิกวุฒิสภาเมื่อวันที่
๒๔ พฤษภาคม ๒๕๖๗ จึงเป็นการที่ผู้ร้องเคยเป็นสมาชิกสภาท้องถิ่นและพ้นจากการดำรงตำแหน่ง
สมาชิกสภาท้องถิ่นมาแล้วน้อยกว่าห้าปีนับถึงวันสมัครรับเลือก ผู้ร้องจึงมีลักษณะต้องห้ามมิให้ใช้สิทธิ
สมัครรับเลือกเป็นสมาชิกวุฒิสภา ตามพระราชบัญญัติประกอบรัฐธรรมนูญว่าด้วยการได้มาซึ่งสมาชิก
วุฒิสภา พ.ศ. ๒๕๖๑ มาตรา ๑๔ (๒๔) ผู้ร้องย่อมไม่มีสิทธิสมัครรับเลือกเป็นสมาชิกวุฒิสภา
จึงมีคำสั่งให้ยกคำร้อง

นายทินกร ก่อเพียรเจริญ

นายประสิทธิ์ ตันติเสรี

นายณัฐพงศ์ ฐานานาติพงศ์

