

คำวินิจฉัยอุทธรณ์ ที่ ๑/๒๕๖๓

คณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ในเขตเทศบาลหรือเขตส่วนราชการอื่นในจังหวัดจันทบุรี เรื่อง นายคนุ พานิชการ อุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่น (นายกองค์การบริหารส่วนตำบลคลองขุด)

เจ้าพนักงานท้องถิ่น(นายกองค์การบริหารส่วนตำบลคลองขุด) ได้มีคำสั่งตามพระราชบัญญัติควบคุมอาคาร พ.ศ.๒๕๒๒ มีการก่อสร้างอาคาร ค.ส.ล. ขนาด ๕.๒๐ x ๑๙.๕๐ เมตร จำนวน ๑ หน่วย และกำแพง ค.ส.ล. ความยาว ๒๓.๔๐ เมตร จำนวน ๑ หน่วย ที่ไม่ได้ขอรับใบอนุญาตและรुक้ำเข้าไปในเขตทางสาธารณประโยชน์ จำนวน ๓ ฉบับ ได้แก่ ๑. คำสั่งเลขที่ ๑/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๒๗ ธันวาคม ๒๕๖๒ คำสั่งให้ระงับการก่อสร้าง ดัดแปลงหรือเคลื่อนย้ายอาคารตามมาตรา ๔๐ วรรคหนึ่งหรือให้ระงับการรื้อถอนอาคาร มาตรา ๔๑ วรรคหนึ่ง (กรณีกระทำโดยไม่ได้รับอนุญาต) (แบบ ค.๓) ๒. คำสั่งเลขที่ ๒/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๒๗ ธันวาคม ๒๕๖๒ คำสั่งห้ามใช้อาคารหรือยินยอมให้บุคคลใดใช้อาคารที่อาจเป็นภัยอันตรายตามมาตรา ๔๐ วรรคหนึ่ง (กรณีทำการก่อสร้าง ดัดแปลง เคลื่อนย้ายหรือรื้อถอนอาคารโดยไม่ได้รับอนุญาต) (แบบ ค.๔) ๓. คำสั่งเลขที่ ๓/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๒๗ ธันวาคม ๒๕๖๒ คำสั่งให้รื้อถอนอาคารตามมาตรา ๔๒ วรรคหนึ่ง (กรณีทำการก่อสร้าง ดัดแปลงหรือเคลื่อนย้ายอาคารกระทำโดยไม่ได้รับอนุญาต) (แบบ ค.๗) แจ้งให้ นายคนุ พานิชการ เจ้าของที่ดินดังกล่าวทราบ เพื่อไปดำเนินการตามพระราชบัญญัติควบคุมอาคาร ต่อมา นายคนุ พานิชการ ทำหนังสือเมื่อวันที่ ๒๙ มกราคม ๒๕๖๓ อุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่น (นายกองค์การบริหารส่วนตำบลคลองขุด) ดังกล่าวความว่าผู้อุทธรณ์ได้รับทราบคำสั่งแล้วเห็นว่าคำสั่งทั้ง ๓ ฉบับ ของเจ้าพนักงานท้องถิ่น (นายกองค์การบริหารส่วนตำบลคลองขุด) ลงวันที่ ๒๗ ธันวาคม ๒๕๖๒ ผู้อุทธรณ์ไม่เห็นด้วยกับคำสั่งของเจ้าพนักงานท้องถิ่น ซึ่งการกระทำดังกล่าวเข้าใจว่าก่อสร้างบนที่ดินของตนเองอันเป็นอาคาร ค.ส.ล. จำนวน ๑ หน่วย และกำแพง ค.ส.ล. จำนวน ๑ หน่วย จึงขออุทธรณ์ดังกล่าว เมื่อวันที่ ๒๙ มกราคม ๒๕๖๓

คณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ ได้พิจารณาเรื่องนี้จากคำอุทธรณ์และพยานหลักฐานเอกสารต่าง ๆ แล้วข้อเท็จจริงได้ความว่า ผู้อุทธรณ์ คือ นายคนุ พานิชการ มีภูมิลำเนา อยู่บ้านเลขที่ ๘/๑ หมู่ที่ ๑ ตำบลคลองขุด อำเภอท่าใหม่ จังหวัดจันทบุรี ได้ดำเนินการก่อสร้างอาคาร ค.ส.ล. ขนาด ๕.๒๐ x ๑๙.๕๐ เมตร จำนวน ๑ หน่วย และกำแพง ค.ส.ล. ความยาว ๒๓.๔๐ เมตร จำนวน ๑ หน่วย ก่อสร้างไม่ได้ขอรับใบอนุญาตและรुक้ำเข้าไปในทางสาธารณประโยชน์ โดยมีนางสุวรรณณี บำรุงบ้าน ได้เขียนคำร้องเรียนที่ทำการองค์การบริหารส่วนตำบลคลองขุดเมื่อวันที่ ๗ ธันวาคม ๒๕๕๙ ขอให้ตรวจสอบความกว้างทางสาธารณประโยชน์ โดยมีคณะกรรมการเข้าไปตรวจสอบข้อเท็จจริงและองค์การบริหารส่วนตำบลคลองขุดได้ขอสอบเขตรังวัดทางสาธารณประโยชน์จากสำนักงานที่ดินจังหวัดจันทบุรี สาขาท่าใหม่ เมื่อวันที่ ๑๓ กันยายน ๒๕๖๐ เจ้าหน้าที่ได้มาสอบเขตรังวัดและได้แจ้งผลกลับมาที่ทำการองค์การบริหารส่วนตำบลคลองขุดเมื่อวันที่ ๒๙ กันยายน ๒๕๖๐ โดยคำนวณเนื้อที่ลง ที่หมายในต้นร่างแผนที่พร้อมทั้งจำลองรูปแผนที่กระดาษบาง (ร.ว.๙) มาด้วย ต่อมา เมื่อวันที่ ๒๒ ธันวาคม ๒๕๖๐ องค์การบริหารส่วนตำบลคลองขุดได้มีหนังสือ จป ๗๕๒๐๓/๒๕๕๕ แจ้งเตือนถึง นายคนุ พานิชการ ให้รื้อถอนสิ่งปลูกสร้างที่รुक้ำเขตทางสาธารณประโยชน์ทั้งหมดภายใน ๖๐ วัน นับแต่ได้รับหนังสือ เมื่อวันที่ ๒ มกราคม ๒๕๖๓ องค์การบริหารส่วนตำบลคลองขุดได้มีหนังสือ ที่ จป ๗๕๒๐๓/๐๐๑ ถึงนายคนุ พานิชการ เรื่องขอให้ปฏิบัติตามคำสั่งตามพระราชบัญญัติควบคุมอาคาร พ.ศ.๒๕๒๒ ได้ทำการก่อสร้างอาคาร ค.ส.ล. ขนาด ๕.๒๐ x ๑๙.๕๐ เมตร จำนวน ๑ หน่วย และกำแพง ค.ส.ล. ความยาว จำนวน ๑ หน่วย รุก้ำทางสาธารณประโยชน์จึงออกคำสั่งตามพระราชบัญญัติควบคุมอาคาร พ.ศ.๒๕๒๒ ลงวันที่ ๒๗ ธันวาคม ๒๕๖๒ ดังนี้

/คำสั่งเลขที่...

คำสั่งเลขที่ ๑/๒๕๖๒ คำสั่งระงับการก่อสร้างฯ (ตามแบบ ค.๓) คำสั่งเลขที่ ๒/๒๕๖๒ คำสั่งห้ามใช้อาคารฯ (ตามแบบ ค.๔) คำสั่งเลขที่ ๓/๒๕๖๒ คำสั่งให้รื้อถอนอาคารตามมาตรา ๔๒ วรรคหนึ่ง (ตามแบบ ค.๗)

คณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ เห็นว่าเรื่องนี้ประเด็นที่จะต้องพิจารณา ดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง ผู้อุทธรณ์เมื่อได้รับคำสั่งจากเจ้าพนักงานท้องถิ่นทั้ง ๓ ฉบับแล้ว ได้อุทธรณ์คำสั่งต่อคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์หลังจากได้รับทราบคำสั่งทันตามกำหนดเวลาหรือไม่ (ให้ดำเนินการภายใน ๓๐ วันนับแต่วันที่ทราบคำสั่ง) ผู้อุทธรณ์ได้รับทราบคำสั่งเมื่อวันที่ ๓ มกราคม ๒๕๖๓ และอุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นวันที่ ๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๓ เป็นเวลา ๓๒ วัน หลังจากได้รับทราบคำสั่ง ซึ่งไม่ทันตามกำหนดเวลา (แต่ในข้อกฎหมาย ตามประมวลกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ บทที่ ๓ กรณีวันสุดท้ายแห่งระยะเวลาเป็นวันหยุด มาตรา ๑๙๓/๔ บัญญัติว่า “ถ้าวันสุดท้ายของระยะเวลาเป็นวันทำการตามประกาศเป็นทางการหรือตามประเพณีให้นับวันที่เริ่มทำการใหม่ต่อจากวันที่หยุดทำการนั้นเป็นวันสุดท้ายของระยะเวลา”) ถือว่าผู้อุทธรณ์ยื่นทันตามเวลาที่กำหนด

ประเด็นที่สอง เจ้าพนักงานท้องถิ่นเมื่อได้รับเรื่องขออุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นและได้ส่งเรื่องขออุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นต่อคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ทันตามกำหนดเวลาหรือไม่ (ให้ดำเนินการภายใน ๑๐ วันนับแต่วันที่ได้รับอุทธรณ์) เจ้าพนักงานท้องถิ่น (นายกองค์การบริหารส่วนตำบลคลองขุด) รับหนังสือขออุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นวันที่ ๓ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๓ และได้ส่งหนังสือขออุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นและเอกสารประกอบที่เกี่ยวข้องทั้งหมดต่อคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ลงรับศาลากลางจังหวัด ในวันที่ ๖ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๓ รวมระยะเวลา ๔ วัน ซึ่งทันตามกำหนดเวลา

ประเด็นที่สาม ผู้อุทธรณ์ขออุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่น การขออุทธรณ์รับฟังได้หรือไม่และการก่อสร้างอาคาร ค.ส.ล. และกำแพง ค.ส.ล. ยังไม่ได้ขอรับใบอนุญาตและรुक้าเขตทางสาธารณะประโยชน์ จริงหรือไม่ การขออุทธรณ์ที่นายคนุ พานิชการ ได้อุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นดังกล่าว ซึ่งคำอุทธรณ์ของผู้อุทธรณ์ฟังไม่ขึ้น เนื่องจากคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ฯ พิจารณาจากเอกสารหลักฐานต่างๆที่ปรากฏร่วมกันพบว่าผู้อุทธรณ์ไม่ได้ขออนุญาตก่อสร้างจากเจ้าพนักงานท้องถิ่นจึงเป็นเหตุที่ทำให้ไม่เข้าใจแนวเขตที่ชัดเจน ทำให้ก่อสร้างอาคาร ค.ส.ล. ขนาด ๕.๒๐ x ๑๙.๕๐ เมตร จำนวน ๑ หน่วย และกำแพง ค.ส.ล. ความยาว ๒๓.๔๐ เมตร จำนวน ๑ หน่วย รุก้าเข้าเขตทางสาธารณะ อีกทั้งไม่ได้รับอนุญาตจากเจ้าพนักงานท้องถิ่น ถึงแม้ว่าต่อมาภายหลังผู้อุทธรณ์จะทำเรื่องขออนุญาตก่อสร้างก็ตาม แต่ก็ไม่สามารถที่จะกระทำการก่อสร้างได้ เนื่องจากว่าการก่อสร้างที่ได้กระทำไปแล้วเป็นการสร้างรुक้าเขตทางสาธารณะประโยชน์ จึงเป็นเหตุให้ต้องดำเนินการรื้อถอนออกให้ถูกต้องตามคำสั่งที่กฎหมายกำหนด ดังนั้น ผู้อุทธรณ์จะต้องดำเนินการให้ถูกต้องตามขั้นตอนของคำสั่งดังกล่าวที่ได้รับแจ้งจากเจ้าพนักงานท้องถิ่นต่อไป

ประเด็นที่สี่ เจ้าพนักงานท้องถิ่นได้ออกคำสั่งจำนวน ๓ ฉบับ ถึงผู้อุทธรณ์ เมื่อวันที่ ๒๗ ธันวาคม ๒๕๖๒ เป็นการออกคำสั่งที่ถูกต้องหรือไม่ คำสั่งเลขที่ ๑/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๒๗ ธันวาคม ๒๕๖๒ (ตามแบบ ค.๓ คำสั่งให้ระงับการก่อสร้างฯ) คำสั่งเลขที่ ๒/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๒๗ ธันวาคม ๒๕๖๒ (ตามแบบ ค.๔ คำสั่งห้ามใช้อาคารฯ) คำสั่งเลขที่ ๓/๒๕๖๒ ลงวันที่ ๒๗ ธันวาคม ๒๕๖๒ (ตามแบบ ค.๗ คำสั่งให้รื้อถอนอาคารฯ) เป็นการออกคำสั่งที่ชอบด้วยกฎหมายหรือไม่ คณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ถือว่าคำสั่งดังกล่าวเป็นการออกคำสั่งชอบด้วยกฎหมาย เนื่องจากเป็นการก่อสร้างที่ขัดต่อพระราชบัญญัติควบคุมอาคาร พ.ศ. ๒๕๒๒ เป็นการกระทำที่ผิดตามประมวลกฎหมายอาญาและเป็นการบุกรุกที่สาธารณะ ซึ่งการกระทำดังกล่าวเป็นการก่อสร้างที่รुक้าทางสาธารณะประโยชน์

ด้วยเหตุผลดังกล่าวข้างต้นและอาศัยอำนาจตามความในมาตรา ๕๑ แห่งพระราชบัญญัติควบคุมอาคาร พ.ศ. ๒๕๒๒ คณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์จึงมีวินิจฉัย ยืนยันคำสั่งทั้ง ๓ ฉบับ ที่เจ้าพนักงานท้องถิ่น (นายกองค์การบริหารส่วนตำบลคลองขุด) ได้ออกคำสั่งถึงนายตนุ พานิชการ คือ คำสั่งกรณีการก่อสร้างอาคาร ค.ส.ล.ขนาด ๕.๒๐ x ๑๙.๕๐ เมตร จำนวน ๑ หน่วย และกำแพง ค.ส.ล. ความยาว ๒๓.๔๐ เมตร จำนวน ๑ หน่วย รุกล้ำเข้าเขตทางสาธารณประโยชน์ ซึ่งถือว่าเป็นการออกคำสั่งที่ชอบด้วยกฎหมายให้มีผลบังคับใช้ ดังนั้น ผู้อุทธรณ์จะต้องดำเนินการให้ถูกต้องตามขั้นตอนของคำสั่งฯ ดังกล่าว ที่ได้รับแจ้งจากเจ้าพนักงานท้องถิ่นต่อไป

ลงชื่อ ประธาน

(นายพงษ์พัฒน์ วงศ์ตระกูล)
รองผู้ว่าราชการจังหวัดจันทบุรี
แทน ผู้ว่าราชการจังหวัดจันทบุรี

ลงชื่อ กรรมการ


(นายปรีวรรต พุทธสุวรรณ)
อัยการจังหวัดประจำสำนักงานอัยการสูงสุด
สำนักอัยการสูงสุดช่วยราชการสำนักงานอัยการจังหวัดจันทบุรี
แทน อัยการจังหวัดจันทบุรี


ลงชื่อ กรรมการ

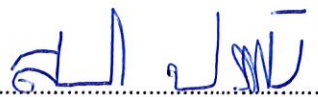
(นายชวรินทร์ วงศ์สถิตจิรกาล)
ปลัดจังหวัดจันทบุรี

ลงชื่อ กรรมการ


(นายภิชาติ โพธิ์บาทะ)
ผู้อำนวยการกลุ่มงานศูนย์ดำรงธรรม
รักษาการในตำแหน่ง ผู้อำนวยการกลุ่มงานอำนวยการ
แทน หัวหน้าสำนักงานจังหวัดจันทบุรี

ลงชื่อ.....  กรรมการ
(นางปรีญา หงษ์ทอง)
นิติกรชำนาญการพิเศษ
แทน ท้องถิ่นจังหวัดจันทบุรี

ลงชื่อ.....  กรรมการ
(นายศักดิ์ดา พานิชการ)
นักวิชาการที่ดินชำนาญการพิเศษ
แทน เจ้าพนักงานที่ดินจังหวัดจันทบุรี

ลงชื่อ.....  กรรมการ
(นายสัญญา ปรัชญสุนทร)
รองประธานหอการค้าจังหวัดจันทบุรี
แทน ประธานหอการค้าจังหวัดจันทบุรี

ลงชื่อ.....  กรรมการ
(นายคณิง ยามวัน)
ภาคเอกชน

ลงชื่อ.....  กรรมการ
(นายสุวรรณ เจริญพร)
โยธาธิการและผังเมืองจังหวัดจันทบุรี
กรรมการและเลขานุการ