

## คำวินิจฉัยอุทธรณ์ ที่ ๑/๒๕๖๔

### คณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ในเขตเทศบาลหรือเขตส่วนราชการอื่นในจังหวัดจันทบุรี เรื่อง นางแจ่มจันทร์ ศรีโปฏก อุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่น (นายกองค์การบริหารส่วนตำบลวังใหม่)

เจ้าพนักงานท้องถิ่น(นายกองค์การบริหารส่วนตำบลวังใหม่) ได้มีคำสั่งตามพระราชบัญญัติควบคุมอาคาร พ.ศ.๒๕๒๒ มีการก่อสร้างปีกเสารั่วคอนกรีต จำนวน ๔๖ ต้น ที่ไม่ได้ขอรับใบอนุญาต จำนวน ๑ ฉบับ ได้แก่ ๑.คำสั่งเลขที่ ๐๐๑/๒๕๖๓ ลงวันที่ ๒๖ มิถุนายน ๒๕๖๓ คำสั่งให้รื้อถอนอาคารตามมาตรา ๔๒ วรรคหนึ่ง (กรณีที่มีการก่อสร้าง ดัดแปลงหรือเคลื่อนย้ายอาคารกระทำโดยไม่ได้รับอนุญาต) (แบบ ค.๗) แจ้งให้นางแจ่มจันทร์ ศรีโปฏก เจ้าของที่ดินดังกล่าวทราบ เพื่อไปดำเนินการตามพระราชบัญญัติควบคุมอาคาร ต่อมา นางแจ่มจันทร์ ศรีโปฏก ทำหนังสือขออุทธรณ์คำสั่งลงรับหนังสือวันที่ ๓๐ กรกฎาคม ๒๕๖๓ อุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่น (นายกองค์การบริหารส่วนตำบลวังใหม่) ดังกล่าวความว่าผู้อุทธรณ์ได้รับทราบคำสั่งแล้วเห็นว่าคำสั่งให้รื้อถอนอาคารตามมาตรา ๔๒ วรรคหนึ่ง ของเจ้าพนักงานท้องถิ่น (นายกองค์การบริหารส่วนตำบลวังใหม่) ผู้อุทธรณ์ไม่เห็นด้วยกับคำสั่งของเจ้าพนักงานท้องถิ่น ได้ชี้แจงว่า การออกคำสั่งของเจ้าพนักงานท้องถิ่น (นายกองค์การบริหารส่วนตำบลวังใหม่) คำสั่งเลขที่ ๐๐๑/๒๕๖๓ ลงวันที่ ๒๖ มิถุนายน ๒๕๖๓ คำสั่งให้รื้อถอนอาคารตามมาตรา ๔๒ วรรคหนึ่ง (ตามแบบ ค.๗) ไม่ถูกต้อง เพราะการปีกเสารั่วคอนกรีตสามารถแก้ไขเปลี่ยนแปลงให้ถูกต้องได้ตามมาตรา ๔๑ (การปีกเสารั่ว) ในแนวเขตที่ดินของตนเอง ไม่ได้เป็นภัยอันตรายต่อบุคคลหรือทรัพย์สินหรือมีลักษณะไม่อาจรื้อได้ เพราะเป็นการปีกเสารั่วทั่วไป นางแจ่มจันทร์ ศรีโปฏก มีเจตนาที่จะยื่นขออนุญาตก่อสร้างตั้งแต่แรก แต่ทางองค์การบริหารส่วนตำบลวังใหม่ตอบกลับแต่เพียงว่ายังไม่สามารถชี้แนวเขตได้ ซึ่งที่ดินมีการสอบเขตรังวัดที่ดินอยู่หลายครั้ง จึงขออุทธรณ์คำสั่งดังกล่าว

คณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ ได้พิจารณาเรื่องนี้จากคำอุทธรณ์และพยานหลักฐานเอกสารต่างๆแล้ว ข้อเท็จจริงได้ความว่า ผู้อุทธรณ์ คือนางแจ่มจันทร์ ศรีโปฏก มีภูมิลำเนา อยู่บ้านเลขที่ ๖๒/๕ หมู่ที่ ๕ ตำบลวังใหม่ อำเภอนายายอาม จังหวัดจันทบุรี ได้ดำเนินการก่อสร้างปีกเสารั่ว จำนวน ๔๖ ต้น ก่อสร้างไม่ได้ขอรับใบอนุญาต โดยมีนายธนภณ ฤกษ์เวียงและพวกได้ร้องเรียนศูนย์ดำรงธรรมอำเภอนายายอาม และแจ้งไปยังองค์การบริหารส่วนตำบลวังใหม่ประสานสำนักงานที่ดินสาขาทำใหม่ตรวจสอบแนวเขตทางสาธารณประโยชน์และนัดทำการรังวัดแต่ไม่สามารถชี้แนวเขตทางสาธารณประโยชน์ได้ (กรณีพิพาท) ต่อมาผู้ที่เกี่ยวข้องลงพื้นที่เข้าตรวจสอบทางสาธารณประโยชน์ (กรณีพิพาท) ดังกล่าวอีกครั้ง แต่ยังไม่สามารถชี้แนวเขตทางสาธารณประโยชน์ได้ เนื่องจากไม่พบหลักโฉนดที่ชัดเจน นายกองค์การบริหารส่วนตำบลวังใหม่จึงขอให้นางสาวขวัญฤทัย ศรีโปฏก (ผู้รับมอบอำนาจจากนางแจ่มจันทร์ ศรีโปฏก) ผู้ถูกร้อง และนายธนภณ ฤกษ์เวียง ผู้ร้องเรียน ทั้งสองฝ่ายให้รื้อแนวเขตประมาณข้างละ ๑.๒๕ เมตร เพื่อให้ได้แนวกว้างที่กว้าง ๔.๐๐ เมตร แต่นางสาวขวัญฤทัย ศรีโปฏก (ผู้รับมอบอำนาจจากนางแจ่มจันทร์ ศรีโปฏก) และนายธนภณ ฤกษ์เวียง ทั้งสองฝ่ายไม่ยินยอมและตกลงกันไม่ได้ จึงได้ทำบันทึกข้อตกลงไว้ ต่อมาปลัดองค์การบริหารส่วนตำบลวังใหม่ (นางสาวไกล่รุ่ง จิตตรง) และผู้อำนวยการกองช่าง (นางสาวพุกภาณี พาทีชอบ) ได้ลงพื้นที่ตรวจสอบและพบว่ามีการปีกเสารั่วบริเวณพื้นที่ คาดว่าเป็นทางสาธารณะโดยแจ้งด้วยวาจากับเจ้าของที่ดินคือ นางแจ่มจันทร์ ศรีโปฏก โดยให้รื้อถอนรื้อออกและให้ดำเนินการขออนุญาตก่อสร้างให้ถูกต้องก่อนที่จะดำเนินการในขั้นตอนต่อไป ซึ่งนางสาวขวัญฤทัย ศรีโปฏก ลูกสาวของนางแจ่มจันทร์ ศรีโปฏก ได้รับปากและยินดีที่จะรื้อถอนให้ขอระยะเวลา รื้อถอนประมาณ ๒ อาทิตย์ ต่อมาปลัดองค์การบริหารส่วนตำบลวังใหม่ (นางสาวไกล่รุ่ง จิตตรง) และผู้อำนวยการกองช่าง (นางสาวพุกภาณี พาทีชอบ) ได้ไปสถานีตำรวจอำเภอนายายอามเพื่อลงบันทึกประจำวัน

/เป็นหลักฐาน...

เป็นหลักฐานว่าทางองค์การบริหารส่วนตำบลวังใหม่ได้ลงพื้นที่และแจ้งให้นางแจ่มจันทร์ ศรีโปฏก ทำการรื้อถอนเสารั้วที่ปักเข้ามาในแนวเขตทางสาธารณประโยชน์ออก และให้ดำเนินการขออนุญาตให้ถูกต้อง ส่วนจะดำเนินการปักเสารั้วได้หรือไม่นั้นให้สำนักงานที่ดินสาขาทำใหม่ได้ส่งช่างรังวัดตรวจสอบทางสาธารณประโยชน์ให้ชัดเจนก่อนที่จะดำเนินการต่อไป เมื่อวันที่ ๒๖ มิถุนายน ๒๕๖๓ เจ้าพนักงานท้องถิ่น (องค์การบริหารส่วนตำบลวังใหม่) ได้ออกคำสั่งให้รื้อถอนอาคารตามมาตรา ๔๒ วรรคหนึ่ง (กรณีที่มีการก่อสร้าง ดัดแปลงหรือเคลื่อนย้ายอาคารกระทำโดยไม่ได้รับอนุญาต) คำสั่งเลขที่ ๐๐๑/๒๕๖๓ (ตามแบบ ค.๗) ต่อมาเมื่อวันที่ ๒๒ กรกฎาคม ๒๕๖๓ นางแจ่มจันทร์ ศรีโปฏก ได้มีหนังสือขออุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่น (นายกองค์การบริหารส่วนตำบลวังใหม่) องค์การบริหารส่วนตำบลวังใหม่ส่งหนังสืออุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นที่ จบ ๗๗๗๐๓/๐๕๐ ลงวันที่ ๑๘ กันยายน ๒๕๖๓ และเอกสารหลักฐานที่เกี่ยวข้องให้แก่ประธานคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ (ผู้ว่าราชการจังหวัด) ลงรับศาลากลางจังหวัดจันทบุรี ตามเลขที่รับ ๑๐๙๖๕ เมื่อวันที่ ๑๙ กันยายน ๒๕๖๓

คณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ พิจารณาตามประเด็น ดังนี้

**ประเด็น ๑** ผู้อุทธรณ์เมื่อได้รับคำสั่งจากเจ้าพนักงานท้องถิ่นแล้ว ได้อุทธรณ์คำสั่งต่อคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์หลังจากได้รับทราบคำสั่งทันตามกำหนดเวลาหรือไม่ (ให้ดำเนินการภายใน ๓๐ วันนับแต่วันที่ทราบคำสั่ง) ผู้อุทธรณ์ได้รับทราบคำสั่งเมื่อวันที่ ๒ กรกฎาคม ๒๕๖๓ และอุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นวันที่ ๓๐ กรกฎาคม ๒๕๖๓ เป็นเวลา ๒๘ วัน หลังจากได้รับทราบคำสั่ง ซึ่งทันตามกำหนดเวลา

**ประเด็น ๒** เจ้าพนักงานท้องถิ่นเมื่อได้รับเรื่องขออุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นและได้ส่งเรื่องขออุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นต่อคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ทันตามกำหนดเวลาหรือไม่ (ให้ดำเนินการภายใน ๑๐ วันนับแต่วันที่ได้รับอุทธรณ์) เจ้าพนักงานท้องถิ่น (นายกองค์การบริหารส่วนตำบลวังใหม่) รับหนังสือขออุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นวันที่ ๓๐ กรกฎาคม ๒๕๖๓ และได้ส่งหนังสือขออุทธรณ์คำสั่ง เจ้าพนักงานท้องถิ่นและเอกสารประกอบที่เกี่ยวข้องทั้งหมดต่อคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ลงรับศาลากลางจังหวัด ในวันที่ ๑๘ กันยายน ๒๕๖๓ รวมระยะเวลา ๕๑ วัน ซึ่งไม่ทันตามกำหนดเวลา

**ประเด็น ๓** เจ้าพนักงานท้องถิ่นออกหนังสือคำสั่งข้ามขั้นตอนหรือไม่ ตามอำนาจหน้าที่เจ้าพนักงานท้องถิ่นตามมาตรา ๔๐ หรือตามมาตรา ๔๑

**ประเด็น ๔** เจ้าพนักงานท้องถิ่นได้ออกคำสั่งจำนวน ๑ ฉบับ ถึงผู้อุทธรณ์ เมื่อวันที่ ๒๖ มิถุนายน ๒๕๖๓ ออกคำสั่งเลขที่ ๐๐๑/๒๕๖๓ ลงวันที่ ๒๖ มิถุนายน ๒๕๖๓ (ตามแบบ ค.๗ คำสั่งให้รื้อถอนอาคารฯ) เป็นการออกคำสั่งที่ถูกต้องหรือไม่

คณะกรรมการฯ พิจารณาว่าการออกคำสั่งดังกล่าว เป็นการออกคำสั่งที่ไม่ถูกต้องไม่ชอบด้วยกฎหมาย เจ้าพนักงานท้องถิ่นออกคำสั่งผิด ข้ามขั้นตอน ข้ามมาตรา จึงมีมติให้เจ้าพนักงานท้องถิ่น (นายกองค์การบริหารส่วนตำบลวังใหม่) เพิกถอนคำสั่งและดำเนินการออกคำสั่งใหม่ให้ถูกต้องตามขั้นตอนของกฎหมายต่อไป ซึ่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นมีอำนาจหน้าที่สามารถออกคำสั่งให้เป็นไปตามขั้นตอนของกฎหมาย ตามมาตรา ๔๐ มาตรา ๔๑ และจึงออกมาตรา ๔๒ ตามที่พระราชบัญญัติควบคุมอาคารได้กำหนดการใช้บังคับไว้

/ลงชื่อ...

ลงชื่อ ..... ประธาน  
( นายฤหัส ไชยศักดิ์ )  
รองผู้ว่าราชการจังหวัดจันทบุรี  
แทน ผู้ว่าราชการจังหวัดจันทบุรี

ลงชื่อ ..... กรรมการ  
( นายขวัญไพร จันทนา )  
อัยการจังหวัดจันทบุรี

ลงชื่อ ..... กรรมการ  
( นายณัฐพงษ์ ศิริบุญ )  
ปลัดจังหวัดจันทบุรี

ลงชื่อ ..... กรรมการ  
( นายภิชชาติ โพธิ์บาทะ )  
ผู้อำนวยการกลุ่มงานศูนย์ดำรงธรรม  
แทน หัวหน้าสำนักงานจังหวัดจันทบุรี

ลงชื่อ ..... กรรมการ  
( นายบุญธรรม เทพพิชัย )  
ท้องถิ่นจังหวัดจันทบุรี

ลงชื่อ.....กรรมการ  
( นายนรา นรสิงห์ )  
นักวิชาการที่ดินชำนาญการ  
แทน เจ้าพนักงานที่ดินจังหวัดจันทบุรี

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

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

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