



ที่ มท ๐๘๐๔.๓/ ๓๒๑๕

กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น
ถนนศรีสุริยา เขตสุริยา ถนน ๑๐๓๐๐

๕ เมษายน ๒๕๕๔

เรื่อง การรื้อการยกเลิกเทศบัญญัติที่มีขอบด้วยกฎหมาย

เรียน ผู้ว่าราชการจังหวัดเชียงใหม่

อ้างถึง หนังสือจังหวัดเชียงใหม่ ลับ ที่ ขม ๐๐๓๗.๔/๐๑๑ ลงวันที่ ๑๘ มกราคม ๒๕๕๔

ตามที่จังหวัดเชียงใหม่ได้มีหนังสือถึงกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น ขอหารือเกี่ยวกับการยกเลิกเทศบัญญัติที่มีขอบด้วยกฎหมาย กรณีที่ประธานสภาเทศบาลตำบลแม่ปูคาและสมาชิกสภาเทศบาลตำบลแม่ปูคาได้แจ้งความต่อพนักงานสอบสวนให้ดำเนินคดีกับนายกเทศมนตรีตำบลแม่ปูคาและปลัดเทศบาลตำบลแม่ปูคา เนื่องจากร่วมกันปลอมแปลงร่างเทศบัญญัติงบประมาณรายจ่ายประจำปีงบประมาณ พ.ศ. ๒๕๕๔ และสำเนาบันทึกการประชุมสภาเทศบาลตำบลแม่ปูคา ภายหลังที่สภาเทศบาลตำบลแม่ปูคาได้มีมติเห็นชอบร่างเทศบัญญัติฉบับดังกล่าวแล้ว โดยจังหวัดเชียงใหม่พิจารณาแล้วเห็นว่า เทศบัญญัติงบประมาณรายจ่ายประจำปีงบประมาณ พ.ศ. ๒๕๕๔ ของเทศบาลตำบลแม่ปูคา มีสภาพเป็นกฎหมายที่มีผลบังคับโดยทั่วไป ซึ่งตามมาตรา ๖๐ แห่งพระราชบัญญัติเทศบาล พ.ศ. ๒๔๙๖ แก้ไขเพิ่มเติมถึง (ฉบับที่ ๑๓) พ.ศ. ๒๕๕๒ กำหนดให้เทศบาลมีอำนาจตราเทศบัญญัติเพื่อปฏิบัติให้เป็นไปตามหน้าที่ที่กำหนดไว้ในพระราชบัญญัติฉบับดังกล่าวได้ ดังนั้น เทศบาลตำบลแม่ปูคาจึงสามารถตราเทศบัญญัติยกเลิกเทศบัญญัติงบประมาณรายจ่ายประจำปีงบประมาณ พ.ศ. ๒๕๕๔ ได้ โดยวิธีการ ขั้นตอนเช่นเดียวกับการตราเทศบัญญัติงบประมาณรายจ่ายประจำปี หรือสามารถดำเนินการได้ตามแนวทางคำพิพากษาศาลปกครองสงขลา คดีหมายเลขแดงที่ ๑๕๒/๒๕๕๒ กล่าวคือ การจัดทำเทศบัญญัติงบประมาณรายจ่ายโดยไม่เป็นไปตามระเบียบกระทรวงมหาดไทยว่าด้วยข้อบังคับการประชุมสภาท้องถิ่น พ.ศ. ๒๕๔๗ รวมถึงการจัดทำเอกสารประกอบอันเป็นเท็จ ทำให้เทศบัญญัติดังกล่าวไม่ชอบด้วยกฎหมาย ศาลปกครองสงขลาจึงพิพากษาให้เพิกถอนเทศบัญญัติดังกล่าว ดังนั้น เทศบาลตำบลแม่ปูคาจึงต้องฟ้องต่อศาลปกครอง เพื่อขอให้เพิกถอนเทศบัญญัติงบประมาณรายจ่ายประจำปีงบประมาณ พ.ศ. ๒๕๕๔ จึงขอหารือว่าความเห็นของจังหวัดถูกต้องหรือไม่ นั้น

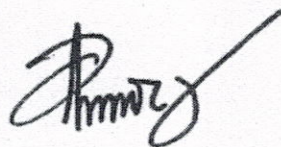
กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่นพิจารณาแล้วเห็นว่า พระราชบัญญัติเทศบาล พ.ศ. ๒๔๙๖ แก้ไขเพิ่มเติมถึง (ฉบับที่ ๑๓) พ.ศ. ๒๕๕๒ มาตรา ๖๐ กำหนดให้เทศบาลมีอำนาจตราเทศบัญญัติโดยไม่ขัดหรือแย้งต่อบทกฎหมายในกรณีดังต่อไปนี้ กล่าวคือ (๑) เพื่อปฏิบัติการให้เป็นไปตามหน้าที่ของเทศบาลที่กำหนดไว้ในพระราชบัญญัตินี้ และ (๒) เมื่อมีกฎหมายบัญญัติให้เทศบาลตราเทศบัญญัติหรือให้มีอำนาจตราเทศบัญญัติ ซึ่งในเทศบัญญัติจะกำหนดโทษปรับผู้ละเมิดเทศบัญญัติไว้ด้วยก็ได้ แต่ห้ามมิให้กำหนดเกินกว่าหนึ่งพันบาท และตามพระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๕๒ มาตรา ๓ ได้ให้ความหมายของคำว่า “กฎ” หมายความว่า พระราชกฤษฎีกา กฎกระทรวง ประกาศกระทรวง ข้อบัญญัติท้องถิ่น ระเบียบ ข้อบังคับ หรือบทบัญญัติอื่นที่มีผลบังคับเป็นการทั่วไป โดยไม่มุ่งหมายให้ใช้บังคับแก่กรณีใดหรือบุคคลใดเป็นการเฉพาะ และมาตรา ๙ กำหนดว่า ศาลปกครองมีอำนาจพิจารณาพิพากษาหรือมีคำสั่งในเรื่องดังต่อไปนี้ กล่าวคือ (๑) คดีพิพาทเกี่ยวกับการที่หน่วยงานทางปกครองหรือเจ้าหน้าที่ของรัฐกระทำการ

/ โดยไม่ชอบ ...

โดยไม่ชอบด้วยกฎหมายไม่ว่าจะเป็นการออกกฎ คำสั่ง หรือการกระทำอื่นใด เนื่องจากกระทำโดยไม่มีอำนาจ หรือนอกเหนืออำนาจหน้าที่ หรือไม่ถูกต้องตามกฎหมาย หรือโดยไม่ถูกต้องตามรูปแบบ ขั้นตอน หรือวิธีการ อันเป็นสาระสำคัญที่กำหนดไว้สำหรับการกระทำนั้น หรือโดยไม่สุจริตหรือมีลักษณะเป็นการเลือกปฏิบัติ ที่ไม่เป็นธรรม หรือมีลักษณะเป็นการสร้างชั้นตอนโดยไม่จำเป็นหรือสร้างภาระให้เกิดกับประชาชนเกินสมควร หรือเป็นการใช้ดุลพินิจโดยมิชอบ และมาตรา ๔๒ วรรคหนึ่ง กำหนดว่า ผู้ใดได้รับความเดือดร้อนหรือเสียหาย หรืออาจจะเดือดร้อนหรือเสียหายโดยมีอาจหลีกเลี่ยงได้ อันเนื่องจากการกระทำหรือการงดเว้นการกระทำ ของหน่วยงานทางปกครองหรือเจ้าหน้าที่ของรัฐ หรือมีข้อโต้แย้งเกี่ยวกับสัญญาทางปกครอง หรือกรณีอื่นใด ที่อยู่ในเขตอำนาจศาลปกครองตามมาตรา ๙ และการแก้ไขหรือบรรเทาความเดือดร้อนหรือความเสียหาย หรือยุติข้อโต้แย้งนั้นต้องมีค่าบังคับตามที่กำหนดในมาตรา ๗๒ ผู้นั้นมีสิทธิฟ้องคดีต่อศาลปกครอง ดังนั้น หากการตราเทศบัญญัติงบประมาณรายจ่ายประจำปีงบประมาณ พ.ศ. ๒๕๕๒ ของเทศบาลตำบลแม่ปูคา กระทำไปโดยไม่ถูกต้องตามกฎหมาย หรือรูปแบบ ขั้นตอน หรือวิธีการอันเป็นสาระสำคัญที่กำหนดไว้สำหรับการตราเทศบัญญัติแล้ว ผู้ได้รับความเดือดร้อนหรือเสียหาย หรืออาจจะเดือดร้อนหรือเสียหายโดยมีอาจ หลีกเลี่ยงได้ มีสิทธิฟ้องคดีต่อศาลปกครองให้เพิกถอนเทศบัญญัติฉบับดังกล่าว นอกจากนี้ เทศบัญญัติ งบประมาณรายจ่ายประจำปีงบประมาณ พ.ศ. ๒๕๕๒ เป็นกฎหมายตามมาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติ ราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ จึงสามารถยกเลิก แก้ไข เปลี่ยนแปลงได้โดยตราเป็นเทศบัญญัติตาม รูปแบบ ขั้นตอน และวิธีการที่พระราชบัญญัติเทศบาล พ.ศ. ๒๔๙๖ แก้ไขเพิ่มเติมถึง (ฉบับที่ ๑๓) พ.ศ. ๒๕๕๒ กำหนดไว้ **กรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่นมีความเห็นทำนองเดียวกันกับความเห็นของจังหวัดเชียงใหม่**

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ



(นายขวัญชัย วงศ์นิติกร)
อธิบดีกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น

สำนักกฎหมายและระเบียบท้องถิ่น
ส่วนวินิจฉัยและกำกับดูแล
โทร. ๐-๒๒๔๑-๔๐๓๔-๖
โทรสาร. ๐-๒๒๔๑-๔๐๓๖

SCAN ME

