

สำเนาฉบับ

คำวินิจฉัยคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ ตามพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕

อุทธรณ์ที่ ๔/๒๕๖๒

วันที่ ๒๕ เดือน ธันวาคม พุทธศักราช ๒๕๖๑

ระหว่าง { นายกฤษณะ กลิ่นสุวรรณมาลี ผู้อุทธรณ์
นายกเทศมนตรีเมืองบ้านไผ่ เจ้าพนักงานท้องถิ่น

เรื่อง อุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่น กรณีให้หยุดดำเนินการตามพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕

อุทธรณ์นี้ ผู้อุทธรณ์ประกอบกิจการสถานที่จำหน่ายอาหารและแสดงดนตรีสด ชื่อร้านละเลียด ตั้งอยู่ ณ อาคารเลขที่ ๙๐๑/๒๑ หมู่ที่ ๓ ถนนเจนจบทิศ ตำบลในเมือง อำเภอบ้านไผ่ จังหวัดขอนแก่น ได้รับคำสั่งนายกเทศมนตรีเมืองบ้านไผ่ เจ้าพนักงานท้องถิ่นที่ ขก ๕๔๐๓/๒๖๗๕ ลงวันที่ ๑๘ กันยายน ๒๕๖๑ อาศัยอำนาจตามความในมาตรา ๔๕ แห่งพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ ให้หยุดดำเนินการกิจการแสดงดนตรีสดไว้เป็นการชั่วคราวจนกว่าจะได้จัดทำมาตรการในการควบคุม และป้องกันเสียงรบกวนประชาชนที่อาศัยอยู่ใกล้เคียง พร้อมยื่นคำขอรับใบอนุญาตประกอบกิจการที่เป็นอันตรายต่อสุขภาพ ประเภทการจัดให้มีการแสดงดนตรี ซึ่งผู้อุทธรณ์ไม่เห็นด้วยและขอให้คณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์เพิกถอนคำสั่งดังกล่าว

ผู้อุทธรณ์รับคำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่น เมื่อวันที่ ๑๘ กันยายน ๒๕๖๑ เจ้าพนักงานท้องถิ่น ได้แจ้งสิทธิการอุทธรณ์ต่อคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ ผู้อุทธรณ์ได้ใช้สิทธิอุทธรณ์ต่อคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ ในวันที่ ๓ ตุลาคม ๒๕๖๑ ดังนั้น ผู้อุทธรณ์ได้ใช้สิทธิอุทธรณ์ภายใน ๓๐ วัน นับแต่วันทราบคำสั่ง ผู้อุทธรณ์จึงมีสิทธิอุทธรณ์ได้ตามมาตรา ๖๖ แห่งพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ ต่อมาคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ได้มีหนังสือถึงคู่กรณีและหน่วยงานตรวจสอบข้อเท็จจริงสังกัดกรมอนามัย ซึ่งครบกำหนดส่งข้อมูลวันที่ ๕ พฤศจิกายน ๒๕๖๑ โดยมีผลการดำเนินการดังนี้ ๑. มีหนังสือที่ สธ ๐๙๔๕.๐๕/๗๑๖๖ ลงวันที่ ๑๗ ตุลาคม ๒๕๖๑ แจ้งการดำเนินการพิจารณาอุทธรณ์ถึงผู้อุทธรณ์ ให้เพิ่มเติมข้อมูลหรือพยานหลักฐานอื่น ซึ่งผู้อุทธรณ์ไม่เพิ่มเติมข้อมูลเอกสารหลักฐาน ๒. มีหนังสือที่ สธ ๐๙๔๕.๐๕/๗๑๖๕ ลงวันที่ ๑๗ ตุลาคม ๒๕๖๑ ขอให้เจ้าพนักงานท้องถิ่นจัดทำคำชี้แจงแก้คำอุทธรณ์ คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นกรณีให้หยุดดำเนินการกิจการแสดงดนตรีสดไว้ชั่วคราว ซึ่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นมีหนังสือที่ ขก ๕๔๐๓/๓๐๕๒ ลงวันที่ ๒๙ ตุลาคม ๒๕๖๑ เรื่อง คำชี้แจงแก้คำอุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่น พร้อมเอกสารหลักฐาน ๓. มีหนังสือที่ สธ ๐๙๔๕.๐๕/๗๑๖๔ ลงวันที่ ๑๒ ตุลาคม ๒๕๖๑ ขอความร่วมมือ

ผู้อำนวยการ...

ผู้อำนวยการศูนย์อนามัยที่ ๗ ขอนแก่น ตรวจสอบข้อเท็จจริงในการอุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่น ให้หยุดดำเนินการแสดงดนตรีสดไว้ชั่วคราว ซึ่งผู้อำนวยการศูนย์อนามัยที่ ๗ ขอนแก่นมีหนังสือ ที่ สธ ๐๙๑๗.๐๔/๖๓๘ ลงวันที่ ๑๒ พฤศจิกายน ๒๕๖๑ เรื่อง แจ้งผลการตรวจสอบข้อเท็จจริงพร้อม เอกสารหลักฐาน

คณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ได้ตรวจสอบพิจารณาเอกสารหลักฐาน รวมถึงกฎหมาย ระเบียบ ข้อบังคับ ฯลฯ ที่เกี่ยวข้องประกอบแล้ว มีประเด็นอุทธรณ์ที่ต้องวินิจฉัย ดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง ผู้อุทธรณ์ปฏิบัติไม่ถูกต้องตามพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ เทศบัญญัติเทศบาลเมืองบ้านไผ่ เรื่อง กิจการที่เป็นอันตรายต่อสุขภาพ พ.ศ. ๒๕๕๖ กฎกระทรวงที่ออกตาม พระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ และกฎหมายอื่นที่เกี่ยวข้องหรือไม่ อย่างไร

พิจารณาแล้วเห็นว่า จากรายงานการตรวจสอบข้อเท็จจริงของเจ้าพนักงานสาธารณสุข และศูนย์อนามัยที่ ๗ ขอนแก่น เมื่อวันที่ ๒๙ ตุลาคม ๒๕๖๑ และวันที่ ๕ พฤศจิกายน ๒๕๖๑ พบว่าสถาน ประกอบกิจการของผู้อุทธรณ์ ชื่อร้านละเลียด ประกอบกิจการเป็นสถานที่จำหน่ายอาหาร โดยได้รับใบอนุญาต จัดตั้งสถานที่จำหน่ายอาหารจากเจ้าพนักงานท้องถิ่น ต่อมาร้านอาหารละเลียดได้จัดการแสดงดนตรีสด โดยไม่มีใบอนุญาตประกอบกิจการที่เป็นอันตรายต่อสุขภาพ ประเภทการจัดให้มีการแสดงดนตรี จากเจ้าพนักงานท้องถิ่น ลักษณะของร้านเป็นลานโล่ง ไม่มีระบบป้องกันเสียงดังจากการแสดงดนตรีสด ให้มิดชิด และอยู่ในย่านชุมชน โดยด้านหน้าร้านหันทางทิศตะวันตกออกสู่ถนนเจนจบทิศ ด้านข้างทางทิศเหนือ ติดกับบ้านที่ไม่มีผู้อยู่อาศัยมาประมาณ ๕ ปี ด้านข้างทางทิศใต้ติดกับบ้านผู้อื่น ด้านหลังร้านติดกับห้องพักให้ เช่าจำนวนประมาณ ๑๐ ห้อง หน้าร้านมีความกว้างประมาณ ๘ เมตร แบ่งออกเป็น ๒ ส่วน ส่วนแรกติดกับ ถนนลักษณะเป็นลานโล่งไม่มีหลังคา ส่วนที่สองอยู่ถัดไปเป็นด้านในร้านมีโครงสร้างและหลังคาสูงจากพื้น ประมาณ ๕ เมตร มีโต๊ะจำนวน ๓๖ โต๊ะ จัดไว้สำหรับบริการลูกค้า เวทีแสดงดนตรีสดตั้งอยู่ในร้าน ระยะห่าง จากเวทีถึงหน้าร้านประมาณ ๑๒ เมตร ด้านหลังเวทีไม่มีประตู สามารถเดินทะลุจากในร้านไปห้องน้ำบริเวณ ด้านหลังร้านได้ ทางร้านมีการจัดแสดงดนตรีสดทุกวัน เริ่มแสดงดนตรีช่วงเวลา ๒๐.๐๐ – ๒๓.๐๐ นาฬิกา เป็นวงดนตรีแบบบอระคุสติค มีเครื่องดนตรีไม่เกิน ๓ ชิ้น ใช้เครื่องขยายเสียงและลำโพงขนาดดอก ๑๐ นิ้ว จำนวน ๒ ตัว การจัดให้มีการแสดงดนตรีสดเป็นกิจการที่ต้องควบคุมและต้องยื่นขออนุญาตจากเจ้าพนักงาน ท้องถิ่น ตามเทศบัญญัติเทศบาลเมืองบ้านไผ่ เรื่อง การควบคุมกิจการที่เป็นอันตรายต่อสุขภาพ พ.ศ. ๒๕๕๖ ข้อ ๕ กำหนดว่า “ให้กิจการประเภทต่าง ๆ ดังต่อไปนี้เป็นกิจการที่ต้องมีการควบคุมภายในเขตเทศบาลเมือง บ้านไผ่” ข้อ (๕.๙) กิจการที่เกี่ยวกับการบริการ (๕.๙.๖) การจัดให้มีการแสดงดนตรี เต้นรำ รำวง ร้องเงี้ง ดิสโก้เทค...หรือการแสดงอื่นๆ ในทำนองเดียวกัน ข้อ ๑๖ กำหนดว่า “สถานประกอบกิจการใดที่การประกอบ กิจการอาจก่อให้เกิดมลพิษทางเสียงหรือความสั่นสะเทือน... จะต้องดำเนินการควบคุมและป้องกันมิให้เกิดผล กระทบจนเป็นเหตุรำคาญหรือเป็นอันตรายต่อสุขภาพของคนงานและผู้อยู่อาศัยบริเวณใกล้เคียง” ข้อ ๑๗ กำหนดว่า “เมื่อพ้นกำหนดสิบเก้าวันนับแต่วันที่เทศบัญญัติมีผลใช้บังคับ ห้ามมิให้ผู้ใดดำเนินการ กิจการ ตามที่ต้องมีการควบคุมตามข้อ ๕ ในลักษณะที่เป็นการค้า เว้นแต่จะได้รับใบอนุญาตจากเจ้าพนักงานท้องถิ่น” เมื่อปรากฏข้อเท็จจริงว่า ผู้อุทธรณ์ประกอบกิจการ ประเภทการจัดให้มีการแสดงดนตรี โดยไม่ได้รับใบอนุญาต จากเจ้าพนักงานท้องถิ่น ดังนั้น ผู้อุทธรณ์จึงปฏิบัติไม่ถูกต้องตามพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ เทศบัญญัติเทศบาลเมืองบ้านไผ่ เรื่อง การควบคุมกิจการที่เป็นอันตรายต่อสุขภาพ พ.ศ. ๒๕๕๖ กฎกระทรวงที่ ออกตามพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ และกฎหมายอื่นที่เกี่ยวข้อง

ประเด็นที่สอง คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่น ที่ ขก ๕๔๐๓/๒๖๗๕ ลงวันที่ ๑๘ กันยายน ๒๕๖๑ โดยอาศัยอำนาจตามความในมาตรา ๔๕ แห่งพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ ให้ผู้อุทธรณ์

หยุดดำเนินการกิจการแสดงดนตรีสดไว้เป็นการชั่วคราวจนกว่าจะได้จัดมาตรการในการควบคุมและป้องกันเสียงรบกวนประชาชนที่อาศัยอยู่ใกล้เคียง พร้อมยื่นคำขอรับใบอนุญาตประกอบกิจการที่เป็นอันตรายต่อสุขภาพ ประเภทการจัดให้มีการแสดงดนตรี นั้น ขอบด้วยกฎหมาย หรือไม่ อย่างไร

พิจารณาแล้วเห็นว่า เมื่อข้อเท็จจริงรับฟังได้ว่า ผู้อุทธรณ์ปฏิบัติไม่ถูกต้องตามพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ เทศบัญญัติเทศบาลเมืองบ้านไผ่ เรื่อง การควบคุมกิจการที่เป็นอันตรายต่อสุขภาพ พ.ศ. ๒๕๕๖ กฎกระทรวงที่ออกตามพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ และกฎหมายอื่นที่เกี่ยวข้อง ดังนั้น คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่น ที่ ขก ๕๔๐๓/๒๖๗๕ ลงวันที่ ๑๘ กันยายน ๒๕๖๑ โดยอาศัยอำนาจตามความในมาตรา ๔๕ แห่งพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ ให้หยุดดำเนินการกิจการแสดงดนตรีสดไว้เป็นการชั่วคราวจนกว่าจะได้จัดมาตรการในการควบคุมและป้องกันเสียงรบกวนประชาชนที่อาศัยอยู่ใกล้เคียง พร้อมยื่นคำขอรับใบอนุญาตประกอบกิจการที่เป็นอันตรายต่อสุขภาพ ประเภทจัดให้มีการแสดงดนตรี จึงชอบด้วยกฎหมาย

ด้วยเหตุดังกล่าวข้างต้น อาศัยอำนาจตามความในมาตรา ๖๖/๒ แห่งพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ จึงมีคำสั่งให้ยกอุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่น ขก ๕๔๐๓/๒๖๗๕ ลงวันที่ ๑๘ กันยายน ๒๕๖๑

๑๕๙ ๕๓๓

(นายดนัย ธีวันดา)

รองอธิบดีกรมอนามัย

กรรมการและเลขานุการ

ทำหน้าที่ประธานกรรมการพิจารณาอุทธรณ์

ลายมือชื่อกรรมการและเลขานุการคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์



(นายพิทยา ปราโมทย์วรพันธุ์)
ผู้แทนกรมควบคุมมลพิษ
กรรมการ

(.....)

ผู้แทนกรมปศุสัตว์
กรรมการ



(นายชนบ มากบุญ)
ผู้แทนกรมโยธาธิการและผังเมือง
กรรมการ



(นางสาวณัฐอาภา อุไรกุล)
ผู้แทนกรมโรงงานอุตสาหกรรม
กรรมการ



(นายวิชณุ วาสนานนท์)
ผู้แทนกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น
กรรมการ



(นายเทพสิทธิ์ รักไตรรงค์)
ผู้แทนสำนักงานอัยการสูงสุด
กรรมการ

(นายศุภมล ศรีสุขวัฒนา)
กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ

(นางพรพรรณ ไม้สุพร)
กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ



(นายพิศิษฐ์ วัฒนสมบูรณ์)
กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ

(นายदनัย อีวันดา)

รองอธิบดีกรมอนามัย
กรรมการและเลขานุการ



ผู้แทนกรมอนามัย
๑๕.๑๑.๖๒
.....
.....