

สำเนาฉบับ

คำวินิจฉัยคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ ตามพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕

อุทธรณ์ที่ ๑๙/๒๕๖๒

วันที่ ๑๙ เดือน มีนาคม พุทธศักราช ๒๕๖๒

ระหว่าง { นายพุดกัณันท์ บุญเสริมสุวรรณ ผู้อุทธรณ์
ผู้อำนวยการเขตสาทร เจ้าพนักงานท้องถิ่น

เรื่อง อุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่น กรณีมีคำสั่งให้การแจ้งเป็นอันสิ้นสุด ตามพระราชบัญญัติ
การสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕

อุทธรณ์นี้ ผู้อุทธรณ์ประกอบกิจการจัดตั้งสถานที่จำหน่ายอาหาร บริเวณที่ว่างภายนอก
ของอาคาร ศาลา แอท สาทร เลขที่ ๙/๙ ซอยสาทร ๑๑ ถนนสาทรใต้ แขวงยานนาวา กรุงเทพมหานคร
ได้รับคำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่น ที่ กท ๖๘๐๔/๕๕๔๙ ลงวันที่ ๒๕ ตุลาคม ๒๕๖๑ อาศัยอำนาจตามความใน
มาตรา ๔๘ วรรคสาม แห่งพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ มีคำสั่งให้การแจ้งเป็นอันสิ้นสุด
ซึ่งผู้อุทธรณ์ไม่เห็นด้วยและขอให้คณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์เพิกถอนคำสั่งดังกล่าว

เจ้าพนักงานท้องถิ่นลงนามในคำสั่งเมื่อวันที่ ๒๕ ตุลาคม ๒๕๖๑ และผู้อุทธรณ์ได้ใช้สิทธิ
อุทธรณ์ต่อคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ เมื่อวันที่ ๒๓ พฤศจิกายน ๒๕๖๑ ดังนั้น ผู้อุทธรณ์ได้ใช้สิทธิ
อุทธรณ์ภายใน ๓๐ วันนับแต่วันทราบคำสั่ง ผู้อุทธรณ์จึงมีสิทธิอุทธรณ์ได้ตามมาตรา ๖๖ แห่งพระราชบัญญัติ
การสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ ต่อมาคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ได้มีหนังสือถึงคู่กรณีและหน่วยงาน
ตรวจสอบข้อเท็จจริงสังกัดกรมอนามัย ซึ่งครบกำหนดส่งข้อมูลวันที่ ๑๑ มกราคม ๒๕๖๒ โดยมีผลการ
ดำเนินการ ดังนี้ ๑. มีหนังสือ ที่ สธ ๐๙๔๕.๐๕/๑๑๑๓๑ ลงวันที่ ๑๙ ธันวาคม ๒๕๖๑ แจ้งการดำเนินการ
พิจารณาอุทธรณ์ถึงผู้อุทธรณ์ ให้เพิ่มเติมข้อมูลหรือพยานหลักฐานอื่น ซึ่งผู้อุทธรณ์ส่งเอกสารเพิ่มเติมข้อมูล
ลงวันที่ ๑๑ มกราคม ๒๕๖๒ ๒. มีหนังสือ ที่ สธ ๐๙๔๕.๐๕/๑๑๑๒๘ ลงวันที่ ๑๙ ธันวาคม ๒๕๖๑
ขอให้เจ้าพนักงานท้องถิ่นจัดทำคำชี้แจงแก้คำอุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นกรณีมีคำสั่งให้การแจ้ง
เป็นอันสิ้นสุด ซึ่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นมีหนังสือ ที่ กท ๖๘๐๔/๑๐๗ ลงวันที่ ๗ มกราคม ๒๕๖๒
ชี้แจงแก้คำอุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นพร้อมเอกสารหลักฐาน ๓. มีหนังสือ ที่ สธ ๐๙๔๕.๐๕/๑๑๑๒๕
ลงวันที่ ๑๙ ธันวาคม ๒๕๖๑ ขอความร่วมมือสถาบันพัฒนาสุขภาวะเขตเมือง กรมอนามัย ตรวจสอบ
ข้อเท็จจริงในการอุทธรณ์คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่นกรณีมีคำสั่งให้การแจ้งเป็นอันสิ้นสุด ซึ่งสถาบันพัฒนา
สุขภาวะเขตเมือง กรมอนามัย รายงานผลการตรวจสอบข้อเท็จจริงดังกล่าวในที่ประชุมคณะอนุกรรมการ
พิจารณาอุทธรณ์ เมื่อวันที่ ๑๑ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๒

คณะกรรมการ...

คณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์ได้ตรวจพิจารณาเอกสารหลักฐาน รวมถึงกฎหมาย ระเบียบข้อบังคับ ฯลฯ ที่เกี่ยวข้องประกอบแล้ว มีประเด็นอุทธรณ์ที่ต้องวินิจฉัย ดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง ผู้อุทธรณ์ปฏิบัติไม่ถูกต้องตามพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ ข้อบัญญัติกรุงเทพมหานคร เรื่อง สถานที่จำหน่ายอาหารและสถานที่สะสมอาหาร พ.ศ. ๒๕๔๕ และกฎหมายอื่นที่เกี่ยวข้องหรือไม่ อย่างไร

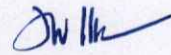
พิจารณาแล้วเห็นว่า จากรายงานการตรวจสอบข้อเท็จจริงจากเจ้าพนักงานสาธารณสุขและนิติกร สถาบันพัฒนาสุขภาวะเขตเมือง พบว่า ผู้อุทธรณ์ประกอบกิจการจัดตั้งสถานที่จำหน่ายอาหารบริเวณที่ว่างภายนอกของอาคาร ศาลา แอท สาทร เลขที่ ๙/๙ ซอยสาทร ๑๑ ถนนสาทรใต้ แขวงยานนาวา กรุงเทพมหานคร โดยบริเวณด้านข้างฝั่งซอยสาทร ๑๑ มีพื้นที่ประกอบกิจการสถานที่จำหน่ายอาหารประมาณ ๖๐ ตารางเมตร และการตั้งเต็นท์ประกอบกิจการนั้น ไม่มีการตั้งเต็นท์รูกล้ำเข้าไปในทางเดินเท้าสาธารณะ ซึ่งการประกอบกิจการจะมีการตั้งเต็นท์เป็นแนวยาว มีแผงขายของประมาณ ๔๐ - ๕๐ แผง โดยเป็นแผงขายอาหารประมาณ ๒๐ กว่าแผง จำหน่ายอาหารทุกวัน เดือน ๆ ละ ๗ - ๑๐ วัน โดยบริษัทที่เป็นหุ้นส่วนกับผู้อุทธรณ์ได้ทำสัญญาเช่าสถานที่กับอาคาร ศาลา แอท สาทร แต่ผู้อุทธรณ์ไม่ได้มีชื่อในสัญญาเช่ากับอาคาร ศาลา แอท สาทร ดังกล่าว ต่อมาวันที่ ๔ ตุลาคม ๒๕๖๑ เจ้าพนักงานสาธารณสุขตรวจสอบสถานที่ดังกล่าว จึงได้ออกแบบตรวจแนะนำของเจ้าพนักงานตามพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ ให้ผู้อุทธรณ์ยื่นคำขอรับใบอนุญาตหรือหนังสือรับรองการแจ้งจัดตั้งสถานที่จำหน่ายอาหารภายใน ๗ วันนับแต่ได้รับหนังสือฉบับนี้ ต่อมาวันที่ ๑๖ ตุลาคม ๒๕๖๑ ผู้อุทธรณ์ได้มายื่นคำขอรับหนังสือรับรองการแจ้งจากเจ้าพนักงานท้องถิ่น และเจ้าพนักงานท้องถิ่นมีหนังสือที่ กท ๖๘๐๔/๕๕๔๙ ลงวันที่ ๒๕ ตุลาคม ๒๕๖๑ ออกคำสั่งให้การแจ้งเป็นอันสิ้นผล เนื่องจากเจ้าพนักงานท้องถิ่นพิจารณาแล้วเห็นว่า การตั้งแผงค้าจำหน่ายอาหารและเครื่องดื่มโดยมีการกางเต็นท์ ซึ่งเข้าข่ายเป็นอาคาร ตามมาตรา ๔ แห่งพระราชบัญญัติควบคุมอาคาร พ.ศ. ๒๕๒๒ แต่เนื่องจากบริเวณที่ตั้งของอาคารก่อสร้างอยู่ในเนื้อที่ว่างภายนอกอาคาร ศาลา แอท สาทร ซึ่งเป็นอาคารขนาดใหญ่พิเศษ บริเวณดังกล่าวเป็นส่วนที่ต้องจัดให้เป็นถนนที่มีผิวการจราจรกว้างไม่น้อยกว่า ๖.๐๐ เมตร ที่ปราศจากสิ่งปกคลุมโดยรอบอาคารเพื่อให้รถดับเพลิงสามารถเข้าออกได้สะดวก ตามกฎกระทรวง ฉบับที่ ๓๓ (พ.ศ. ๒๕๓๕) ออกตามความในพระราชบัญญัติควบคุมอาคาร พ.ศ. ๒๕๒๒ ข้อ ๓ อาคารดังกล่าวเป็นอาคารที่ขัดต่อกฎหมาย และก่อสร้างโดยไม่ได้รับอนุญาต เจ้าพนักงานท้องถิ่นจึงไม่ออกหนังสือรับรองการแจ้งให้แก่ผู้อุทธรณ์ โดยอาศัยอำนาจตามความในมาตรา ๔๘ วรรคสาม แห่งพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ มีคำสั่งให้การแจ้งของผู้อุทธรณ์เป็นอันสิ้นผล ซึ่งหากพิจารณาเรื่องการออกหนังสือรับรองการแจ้ง จัดตั้งสถานที่จำหน่ายอาหาร ตามพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ มาตรา ๔๘ วรรคห้า บัญญัติไว้ว่า “ในกรณีที่การแจ้งไม่ถูกต้องหรือไม่สมบูรณ์ ให้เจ้าพนักงานท้องถิ่นแจ้งให้ผู้แจ้งทราบภายใน ๗ วัน ทำการนับแต่วันที่ได้รับแจ้ง ถ้าผู้แจ้งไม่ดำเนินการแก้ไขให้ถูกต้องภายใน ๗ วันทำการนับแต่วันได้รับแจ้งจากเจ้าพนักงานท้องถิ่น ให้เจ้าพนักงานท้องถิ่นมีอำนาจสั่งให้การแจ้งของผู้แจ้งเป็นอันสิ้นผล...” ซึ่งหากพิจารณาตามมาตรา ๔๘ วรรคห้า ดังกล่าว หากการแจ้งไม่ถูกต้องหรือไม่สมบูรณ์ เจ้าพนักงานท้องถิ่นต้องแจ้งให้ผู้อุทธรณ์แก้ไขให้ถูกต้องภายใน ๗ วันทำการนับแต่วันที่ได้รับแจ้งก่อน เพื่อผู้อุทธรณ์อาจจะได้ดำเนินการแก้ไขสถานที่ให้มีผิวการจราจรกว้างไม่น้อยกว่า ๖ เมตร เพื่อให้รถดับเพลิงเข้าออกได้สะดวก ตามกฎกระทรวง ฉบับที่ ๓๓ (พ.ศ. ๒๕๓๕) ออกตามความในพระราชบัญญัติควบคุมอาคารฯ ดังนั้น การที่เจ้าพนักงานท้องถิ่นไม่ดำเนินการปฏิบัติให้ถูกต้องตามมาตรา ๔๘ วรรคห้า แต่ออกคำสั่งโดยอาศัยอำนาจตามความในมาตรา ๔๘ วรรคสาม ให้การแจ้งเป็นอันสิ้นผลจึงเป็นการปฏิบัติไม่ถูกต้องตามพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ ประกอบกับการที่ผู้อุทธรณ์ตั้งเต็นท์จำหน่ายอาหารและเครื่องดื่ม ซึ่งเข้าข่ายเป็นอาคาร ตามมาตรา ๔ แห่งพระราชบัญญัติ

ควบคุมอาคาร พ.ศ. ๒๕๒๒ แต่การที่ผู้อุทธรณ์ตั้งแต่วันที่จำหน่ายอาหารฯ ดังกล่าว เดือนละ ๗ - ๑๐ วัน ซึ่งมีลักษณะเป็นการตั้งชั่วคราว เข้าช้อยกเว้นที่ไม่ต้องขอใบอนุญาตก่อสร้างอาคาร ตามข้อ ๙ ของกฎกระทรวง ว่าด้วยการยกเว้น ผ่อนผัน หรือกำหนดเงื่อนไขในการปฏิบัติตามกฎหมายว่าด้วยการควบคุมอาคาร พ.ศ. ๒๕๕๐

ประเด็นที่สอง การที่คำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่น ที่ กท ๖๘๐๔/๕๕๔๙ ลงวันที่ ๒๕ ตุลาคม ๒๕๖๑ ให้การแจ้งเป็นอันสิ้นสุด โดยอาศัยอำนาจตามความในมาตรา ๔๘ วรรคสาม แห่งพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ ขอบด้วยกฎหมายหรือไม่ อย่างไร

พิจารณาแล้วเห็นว่า เมื่อข้อเท็จจริงรับฟังได้ว่า เจ้าพนักงานท้องถิ่นออกคำสั่งให้การแจ้งของผู้อุทธรณ์เป็นอันสิ้นสุด โดยไม่ดำเนินการให้ผู้อุทธรณ์แก้ไขให้ถูกต้องภายใน ๗ วันทำการนับแต่วันที่ได้รับแจ้งก่อน ตามมาตรา ๔๘ วรรคห้า แห่งพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ ดังนั้น การที่เจ้าพนักงานท้องถิ่นออกคำสั่ง ที่ กท ๖๘๐๔/๕๕๔๙ ลงวันที่ ๒๕ ตุลาคม ๒๕๖๑ ให้การแจ้งของผู้อุทธรณ์เป็นอันสิ้นสุด โดยอาศัยอำนาจตามความในมาตรา ๔๘ วรรคสาม แห่งพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ จึงเป็นคำสั่งที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย

ด้วยเหตุดังกล่าวข้างต้น อาศัยอำนาจตามความในมาตรา ๖๖/๒ แห่งพระราชบัญญัติการสาธารณสุข พ.ศ. ๒๕๓๕ มีคำสั่งให้เพิกถอนคำสั่งเจ้าพนักงานท้องถิ่น ที่ กท ๖๘๐๔/๕๕๔๙ ลงวันที่ ๒๕ ตุลาคม ๒๕๖๑



(นางพรรณพิมล วิปลากร) -

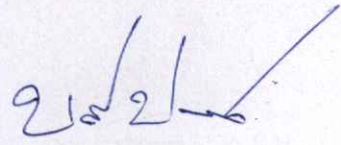
อธิบดีกรมอนามัย

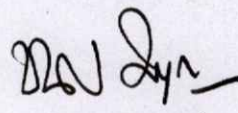
ประธานกรรมการพิจารณาอุทธรณ์

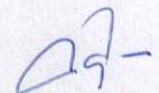
ลายมือชื่อกรรมการและเลขานุการ ...

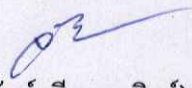
ลายมือชื่อกรรมการและเลขานุการคณะกรรมการพิจารณาอุทธรณ์

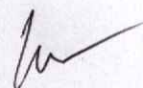
(นายพิทยา ปราโมทย์วรพันธุ์)
ผู้แทนกรมควบคุมมลพิษ
กรรมการ

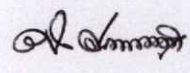

(นายบุญฤกษ์ ปิ่นประสงค์)
ผู้แทนกรมปศุสัตว์
กรรมการ

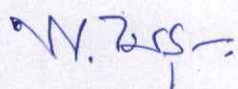

(นายชนบ มากบุญ)
ผู้แทนกรมโยธาธิการและผังเมือง
กรรมการ


(นางสาวณัฐอาภา อุไรกุล)
ผู้แทนกรมโรงงานอุตสาหกรรม
กรรมการ


(นายจักร์กฤษ ขจรจิตร)
ผู้แทนกรมส่งเสริมการปกครองท้องถิ่น
กรรมการ


(นายเทพสิทธิ์ รักไตรรงค์)
ผู้แทนสำนักงานอัยการสูงสุด
กรรมการ


(นายศุภล ศรีสุขวัฒนา)
กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ


(นางพรพรรณ ไม้สุพร)
กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ


(นายพิศิษฐ์ วัฒนสมบูรณ์)
กรรมการผู้ทรงคุณวุฒิ

(นายदनัย อีวันดา)
รองอธิบดีกรมอนามัย
กรรมการและเลขานุการ

๑๕/๒

๑๑ ม.ค. ๖๒
อธิบดีกรม
๑๕