

บันทึก

เรื่อง การสิ้นสุดสมาชิกภาพของสมาชิกสภาเทศบาลเมืองชุมพรและเมืองพะเยา

กระทรวงมหาดไทยได้มีหนังสือ ที่ มท ๐๓๐๓/๕๕๖๘๗ ลงวันที่ ๓๐ พฤศจิกายน ๒๕๓๖ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาความว่า กระทรวงมหาดไทยได้รับหนังสือของจังหวัดชุมพรและจังหวัดพะเยาหารือปัญหาข้อกฎหมายเกี่ยวกับวาระการดำรงตำแหน่งของสมาชิกสภาเทศบาลเมืองชุมพรและเมืองพะเยา โดยมีรายละเอียดและข้อเท็จจริงสรุปได้ดังนี้

๑. กรณีสภาเทศบาลเมืองชุมพร มีข้อเท็จจริงว่า สมาชิกภาพแห่งสภาเทศบาลเมืองชุมพรที่ได้รับเลือกตั้งเมื่อวันที่ ๑๕ ธันวาคม ๒๕๒๘ สิ้นสุดลงเมื่อถึงคราวออกตามวาระห้าปี เมื่อวันที่ ๑๕ ธันวาคม ๒๕๓๓ และจังหวัดชุมพรประกาศกำหนดให้วันที่ ๒๔ กุมภาพันธ์ ๒๕๓๔ เป็นวันเลือกตั้ง แต่ต่อมาได้มีประกาศคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติ ฉบับที่ ๑๙ ลงวันที่ ๒๓ กุมภาพันธ์ พ.ศ. ๒๕๓๔ ให้เลื่อนการเลือกตั้งสมาชิกสภาจังหวัด สมาชิกสภาเทศบาล และกรรมการสุขาภิบาลออกไปโดยไม่มีกำหนด และให้คณะผู้บริหารชุดเดิมยังคงปฏิบัติหน้าที่ต่อไป และในกรณีที่มีตำแหน่งว่าง ให้ผู้ว่าราชการจังหวัดแต่งตั้งผู้มีคุณสมบัติตามกฎหมายขึ้นดำรงตำแหน่งแทน จังหวัดชุมพรได้เลื่อนการเลือกตั้งและแต่งตั้งคณะผู้บริหารมาปฏิบัติหน้าที่ตั้งแต่วันที่ ๒๔ กุมภาพันธ์ ๒๕๓๔ เป็นต้นไป ต่อมาได้มีพระราชบัญญัติยกเลิกประกาศคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติ ฉบับที่ ๗ ฉบับที่ ๑๙ และฉบับที่ ๒๐ ลงวันที่ ๒๓ กุมภาพันธ์ พ.ศ. ๒๕๓๔ พ.ศ. ๒๕๓๔ กำหนดให้เลือกตั้งใหม่แทนผู้ดำรงตำแหน่งดังกล่าวภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่ ๑๒ พฤษภาคม ๒๕๓๔ และกระทรวงมหาดไทยได้กำหนดให้วันอาทิตย์ที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๓๔ เป็นวันเลือกตั้งสมาชิกสภาเทศบาลแทนผู้ได้รับแต่งตั้งโดยประกาศคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติ ฉบับที่ ๑๙ ลงวันที่ ๒๓ กุมภาพันธ์ พ.ศ. ๒๕๓๔

จังหวัดชุมพรจึงหารือเกี่ยวกับวาระการดำรงตำแหน่งของสมาชิกสภาเทศบาลเมืองชุมพรชุดปัจจุบันที่ได้รับเลือกตั้งเมื่อวันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๓๔ ว่า จะนับวาระการดำรงตำแหน่งตั้งแต่วันที่ ๒๔ กุมภาพันธ์ ๒๕๓๔ หรือวันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๓๔

๒. กรณีสภาเทศบาลเมืองพะเยา มีข้อเท็จจริงว่า กระทรวงมหาดไทยได้จัดให้มีการเลือกตั้งทั่วไปของสมาชิกสภาเทศบาลทั่วประเทศจำนวน ๑๑๓ แห่ง ซึ่งรวมเทศบาลเมืองพะเยาด้วยในวันอาทิตย์ที่ ๒๓ กันยายน ๒๕๓๓ ต่อมาศาลจังหวัดพะเยาได้มีคำสั่งให้การเลือกตั้งสมาชิกสภาเทศบาลเมืองพะเยาเป็นการเลือกตั้งที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย และให้สมาชิกภาพแห่งสภาเทศบาลเมืองพะเยาทั้ง ๑๔ คนสิ้นสุดลงตามมาตรา ๕๔ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติการเลือกตั้งสมาชิกสภาเทศบาล พุทธศักราช ๒๔๘๒ เทศบาลเมืองพะเยาจึงกำหนดให้มีการเลือกตั้งสมาชิกสภาเทศบาลเมืองพะเยาแทนตำแหน่งที่ว่างจำนวน ๑๔ ตำแหน่ง ในวันที่ ๑๐ มีนาคม ๒๕๓๔ แต่ต่อมาได้มีประกาศคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติ ฉบับที่

๑๙ ลงวันที่ ๒๓ กุมภาพันธ์ พ.ศ.๒๕๓๔ ให้เลื่อนการเลือกตั้งสมาชิกสภาจังหวัด สมาชิกสภาเทศบาล และกรรมการสุขาภิบาลออกไปโดยไม่มีกำหนด และให้คณะผู้บริหารชุดเดิมยังคงปฏิบัติหน้าที่ต่อไป และในกรณีที่มีตำแหน่งว่าง ให้ผู้ว่าราชการจังหวัดแต่งตั้งผู้มีคุณสมบัติตามกฎหมายขึ้นดำรงตำแหน่งแทนจังหวัดพะเยาได้เลื่อนการเลือกตั้งและแต่งตั้งคณะผู้บริหารเข้าปฏิบัติหน้าที่ตั้งแต่วันที่ ๒๒ มีนาคม ๒๕๓๔ เป็นต้นไป ต่อมาได้มีพระราชบัญญัติยกเลิกประกาศคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติ ฉบับที่ ๗ ฉบับที่ ๑๙ และฉบับที่ ๒๐ ลงวันที่ ๒๓ กุมภาพันธ์ พ.ศ. ๒๕๓๔ พ.ศ.๒๕๓๔ และให้เลือกตั้งใหม่ภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่ ๑๒ พฤษภาคม ๒๕๓๔ และกระทรวงมหาดไทยได้กำหนดให้วันอาทิตย์ที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๓๔ เป็นวันเลือกตั้งสมาชิกสภาเทศบาลแทนผู้ได้รับแต่งตั้งโดยประกาศคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติ ฉบับที่ ๑๙ ลงวันที่ ๒๓ กุมภาพันธ์ พ.ศ.๒๕๓๔

จังหวัดพะเยาจึงหารือเกี่ยวกับวาระการดำรงตำแหน่งของสมาชิกสภาเทศบาลเมืองพะเยาชุดปัจจุบันที่ได้รับเลือกตั้งเมื่อวันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๓๔ ว่าจะนับวาระการดำรงตำแหน่งตั้งแต่วันที่ ๒๓ กันยายน ๒๕๓๓ หรือวันที่ ๒๑ กรกฎาคม

กระทรวงมหาดไทยพิจารณาแล้วเห็นว่า

๑. กรณีสภาเทศบาลเมืองชุมพร กระทรวงมหาดไทยเห็นว่า สมาชิกสภาเทศบาลเมืองชุมพรชุดปัจจุบันซึ่งได้รับเลือกตั้งเมื่อวันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๓๔ ควรมีวาระการดำรงตำแหน่งห้าปีตามนัยมาตรา ๑๖ แห่งพระราชบัญญัติเทศบาลพ.ศ.๒๕๔๖ โดยนับวาระตั้งแต่วันที่เลือกตั้ง คือ ตั้งแต่วันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๓๔ และจะครบวาระห้าปีในวันที่ ๒๐ กรกฎาคม ๒๕๓๙

๒. กรณีสภาเทศบาลเมืองพะเยา กระทรวงมหาดไทยเห็นว่า การเลือกตั้งครั้งใหม่ในวันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๓๔ ถือว่าเป็นการเลือกตั้งแทนตำแหน่งที่ว่าง ดังนั้น ผู้ที่ได้รับเลือกตั้งเข้ามาแทนนั้นต้องอยู่ในตำแหน่งได้เพียงเท่ากำหนดเวลาของผู้ซึ่งตนแทน โดยนับวาระการดำรงตำแหน่งตั้งแต่วันที่ ๒๓ กันยายน ๒๕๓๓ ซึ่งเป็นวันเลือกตั้งกรณีครบวาระ และจะครบวาระห้าปีในวันที่ ๒๒ กันยายน ๒๕๓๘

อย่างไรก็ดี เนื่องจากการตีความว่าการดำรงตำแหน่งของสมาชิกสภาเทศบาลเมืองชุมพรและสภาเทศบาลเมืองพะเยาจะครบวาระเมื่อใดเป็นปัญหาที่อาจกระทบสิทธิของบุคคลที่ดำรงตำแหน่งอยู่ในปัจจุบัน กระทรวงมหาดไทยจึงขอหารือว่าความเห็นของกระทรวงมหาดไทยข้างต้นถูกต้องหรือไม่ เพื่อจะได้แจ้งให้จังหวัดชุมพรและจังหวัดพะเยาถือเป็นแนวทางปฏิบัติ

คณะกรรมการกฤษฎีกา (กรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๕) ได้พิจารณาปัญหาดังกล่าวโดยได้ฟังคำชี้แจงข้อเท็จจริงของผู้แทนกระทรวงมหาดไทย (กรมการปกครอง) แล้ว เห็นว่า การปกครองท้องถิ่นในรูปของเทศบาลมีลักษณะเช่นเดียวกับการปกครองในระบบรัฐสภา (Parliamentary System) กล่าวคือ ตามพระราชบัญญัติเทศบาล พ.ศ.๒๕๔๖ ได้บัญญัติให้มีการเลือกตั้งสมาชิกสภาเทศบาล^๑ และมีการแต่งตั้งคณะเทศมนตรีจากสมาชิกสภาเทศบาล

^๑ มาตรา ๑๕ สภาเทศบาลประกอบด้วยสมาชิกซึ่งราษฎรเลือกตั้งขึ้นตามกฎหมายว่าด้วยการ

ด้วยความเห็นชอบของสภาเทศบาลควบคุมและรับผิดชอบในการบริหารกิจการของเทศบาล^๓ โดยสมาชิกสภาเทศบาลมีวาระการดำรงตำแหน่งคราวละห้าปี^๔ และเมื่อครบวาระการดำรงตำแหน่งแล้ว สมาชิกสภาเทศบาลทั้งหมดย่อมพ้นจากตำแหน่งไป และต้องจัดให้มีการเลือกตั้งทั่วไปขึ้นเพื่อให้มีสภาเทศบาลและคณะเทศมนตรีชุดใหม่เข้าปฏิบัติหน้าที่ของเทศบาลต่อไปอย่างต่อเนื่อง ซึ่งการที่กฎหมายกำหนดระยะเวลาการดำรงตำแหน่งของสมาชิกสภาเทศบาลไว้ ก็เพื่อให้ราษฎรในเขตเทศบาลได้มีโอกาสตรวจสอบการปฏิบัติหน้าที่ของสมาชิกสภาเทศบาลและเลือกสมาชิกสภาเทศบาลชุดใหม่ที่จะมาทำหน้าที่ของเทศบาลในรอบระยะเวลาห้าปีนับแต่วันที่มีการเลือกตั้งทั่วไปครั้งก่อน ส่วนในกรณีที่ตำแหน่งสมาชิกสภาเทศบาลว่างลงเพราะเหตุอื่นนอกจากถึงคราวออกตามวาระ ซึ่งมาตรา ๑๖ วรรคสอง แห่งพระราชบัญญัติเทศบาล พ.ศ.๒๔๙๖ บัญญัติให้มีการเลือกตั้งแทนตำแหน่งที่ว่าง และให้สมาชิกสภาเทศบาลซึ่งได้รับเลือกตั้งแทนตำแหน่งที่ว่างนั้นอยู่ในตำแหน่งได้เพียงเท่ากำหนดเวลาของผู้ซึ่งตนแทน ก็เพื่อให้วาระการดำรงตำแหน่งของสมาชิกสภาเทศบาลที่ได้รับเลือกจากการเลือกตั้งทั่วไปไม่เหลื่อมล้ำกับวาระการดำรงตำแหน่งของสมาชิกสภาเทศบาลที่ได้รับเลือกจากการเลือกตั้งซ่อม และพ้นจากตำแหน่งพร้อมกัน เพื่อจะได้มีการเลือกตั้งทั่วไปของสมาชิกสภาเทศบาลขึ้นใหม่ทั้งชุด และถ้าหากไม่มีกรณียุบสภาเทศบาลหรือเหตุอื่นตามกฎหมาย สมาชิกสภาเทศบาลซึ่งได้รับเลือกจากการเลือกตั้งทั่วไปชุดใหม่นี้ย่อมอยู่ในตำแหน่งตามวาระเพื่อปฏิบัติหน้าที่ได้เป็นเวลาห้าปี

สำหรับปัญหาที่หารือมานี้ ในกรณีของเทศบาลเมืองชุมพร เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่าสมาชิกภาพแห่งสภาเทศบาลเมืองชุมพรสิ้นสุดลงทั้งหมดเนื่องจากถึงคราวออกตามวาระ

เลือกตั้งสมาชิกสภาเทศบาล

๒มาตรา ๓๗ ให้ผู้ว่าราชการจังหวัดแต่งตั้งสมาชิกสภาเทศบาลเป็นนายกเทศมนตรีและเทศมนตรี ด้วยความเห็นชอบของสภาเทศบาล

มาตรา ๓๙ ให้คณะเทศมนตรีควบคุมและรับผิดชอบในการบริหารกิจการของเทศบาลตามกฎหมาย โดยมีนายกเทศมนตรีเป็นหัวหน้า

ในกรณีที่นายกเทศมนตรีไม่อาจบริหารกิจการได้ ให้นายกเทศมนตรีตั้งเทศมนตรีผู้หนึ่งทำการแทน

การสั่ง การอนุญาต การให้อนุมัติหรือการปฏิบัติกิจการที่คณะเทศมนตรีหรือนายกเทศมนตรีจะพึงปฏิบัติหรือดำเนินการตามกฎหมายใด ถ้ากฎหมายนั้นมิได้บัญญัติในเรื่องการมอบอำนาจไว้เป็นอย่างอื่น คณะเทศมนตรีหรือนายกเทศมนตรีอาจมอบอำนาจโดยทำเป็นหนังสือให้นายกเทศมนตรีเทศมนตรี ปลัดเทศบาล หรือรองปลัดเทศบาลทำการแทนคณะเทศมนตรีหรือนายกเทศมนตรี แล้วแต่กรณีได้ และในกรณีได้รับอนุมัติจากรัฐมนตรีว่าการกระทรวงมหาดไทยจะมอบอำนาจให้พนักงานเทศบาลตั้งแต่ตำแหน่งหัวหน้าแผนกขึ้นไปทำการแทนก็ได้

๓มาตรา ๑๖ สมาชิกสภาเทศบาล ให้อยู่ในตำแหน่งได้คราวละห้าปีถ้าตำแหน่งสมาชิกสภาเทศบาลว่างลงเพราะเหตุอื่นนอกจากถึงคราวออกตามวาระให้เลือกตั้งหรือแต่งตั้งสมาชิกสภาเทศบาลขึ้นแทนแล้วแต่กรณี ให้เต็มตำแหน่งที่ว่างภายในกำหนดเก้าสิบวัน แต่สมาชิกสภาเทศบาลที่เข้ามาแทนนั้น ให้อยู่ในตำแหน่งได้เพียงเท่ากำหนดเวลาของผู้ซึ่งตนแทน

ถ้าตำแหน่งสมาชิกสภาเทศบาลว่างลงก่อนถึงกำหนดออกตามวาระไม่เกินหกเดือน จะไม่เลือกตั้งหรือแต่งตั้งสมาชิกสภาเทศบาลขึ้นแทนตำแหน่งที่ว่างนั้นก็ได้

ในวันที่ ๑๔ ธันวาคม ๒๕๓๓ และจังหวัดชุมพรได้กำหนดให้วันที่ ๒๔ กุมภาพันธ์ ๒๕๓๔ เป็นวันเลือกตั้งสมาชิกสภาเทศบาลเมืองชุมพร แต่การเลือกตั้งนั้นต้องเลื่อนไปตามประกาศคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติ ฉบับที่ ๑๙ ลงวันที่ ๒๓ กุมภาพันธ์ พ.ศ. ๒๕๓๔ และผู้ว่าราชการจังหวัดชุมพรได้อาศัยอำนาจตามประกาศคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติดังกล่าวแต่งตั้งสมาชิกสภาเทศบาลเมืองชุมพรแทนตำแหน่งที่ว่างเมื่อวันที่ ๒๔ กุมภาพันธ์ ๒๕๓๔ การดำรงตำแหน่งของสมาชิกสภาเทศบาลเมืองชุมพรซึ่งผู้ว่าราชการจังหวัดชุมพรแต่งตั้งจึงเป็นการดำรงตำแหน่งโดยผลของประกาศของคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติดังกล่าว ซึ่งเป็นกฎหมายพิเศษและไม่มีวาระการดำรงตำแหน่ง ต่อมาเมื่อมีพระราชบัญญัติยกเลิกประกาศคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติ ฉบับที่ ๗ ฉบับที่ ๑๙ และฉบับที่ ๒๐ ลงวันที่ ๒๓ กุมภาพันธ์ พ.ศ. ๒๕๓๔ พ.ศ. ๒๕๓๔ สมาชิกสภาเทศบาลเมืองชุมพรซึ่งผู้ว่าราชการจังหวัดชุมพรแต่งตั้งจึงพ้นจาก

๔ ประกาศคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติ

ฉบับที่ ๑๙

เรื่อง ให้เลื่อนการเลือกตั้งสมาชิกสภาจังหวัด สมาชิกสภาเทศบาลและกรรมการสุขาภิบาลออกไปโดยไม่มีกำหนด

ตามที่คณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติ ได้ประกาศห้ามมิให้มั่วสุมประชุมทางการเมือง ณ ที่ใด ๆ ที่มีจำนวนตั้งแต่ห้าคนขึ้นไป แล้วนั้น

เพื่อให้เป็นไปตามประกาศดังกล่าว จึงให้เลื่อนการเลือกตั้งสมาชิกสภาจังหวัด สมาชิกสภาเทศบาลและกรรมการสุขาภิบาลทั่วราชอาณาจักรออกไปโดยไม่มีกำหนดจนกว่าจะมีคำสั่งเปลี่ยนแปลง และให้คณะผู้บริหารชุดเดิมยังคงปฏิบัติหน้าที่ต่อไป และในกรณีที่มีตำแหน่งว่าง ให้ผู้ว่าราชการจังหวัดแต่งตั้งผู้มีความสามารถตามกฎหมายว่าด้วยการนั้นขึ้นดำรงตำแหน่งแทน

ประกาศ ณ วันที่ ๒๓ กุมภาพันธ์ พ.ศ. ๒๕๓๔

พลเอก สุนทร คงสมพงษ์

หัวหน้าคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติ

มาตรา ๓ ให้ยกเลิก

(๑) ประกาศคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติ ฉบับที่ ๗ เรื่องการห้ามชุมนุมทางการเมือง ลงวันที่ ๒๓ กุมภาพันธ์ พ.ศ. ๒๕๓๔

(๒) ประกาศคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติ ฉบับที่ ๑๙ เรื่องให้เลื่อนการเลือกตั้งสมาชิกสภาจังหวัด สมาชิกสภาเทศบาล และกรรมการสุขาภิบาลออกไปโดยไม่มีกำหนด ลงวันที่ ๒๓ กุมภาพันธ์ พ.ศ. ๒๕๓๔

(๓) ประกาศคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติ ฉบับที่ ๒๐ เรื่องพระราชบัญญัติพรรคการเมือง ห้ามพรรคการเมืองประชุมหรือดำเนินกิจกรรมอื่นใดทางการเมือง ลงวันที่ ๒๓ กุมภาพันธ์ พ.ศ. ๒๕๓๔

มาตรา ๔ ให้กระทรวงมหาดไทยจัดให้มีการเลือกตั้งสมาชิกสภาจังหวัดสมาชิกสภาเทศบาลและกรรมการสุขาภิบาล ตามกฎหมายว่าด้วยการนั้น แทนผู้ดำรงตำแหน่งดังกล่าว ซึ่งได้รับการแต่งตั้งหรือยังคงปฏิบัติหน้าที่ต่อไปได้โดยผลของประกาศคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติ ฉบับที่ ๑๙ ลงวันที่ ๒๓ กุมภาพันธ์ พ.ศ. ๒๕๓๔ ภายในเก้าสิบวันนับแต่วันที่พระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ

ตำแหน่งโดยผลของพระราชบัญญัติดังกล่าว ซึ่งมีผลทำให้ตำแหน่งสมาชิกสภาเทศบาลเมืองชุมพรว่างลงทั้งหมด

ดังนั้น การเลือกตั้งสมาชิกสภาเทศบาลเมืองชุมพรเมื่อวันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๓๔ จึงเป็นการเลือกตั้งทั่วไปของสมาชิกสภาเทศบาลเมืองชุมพรชุดใหม่ทั้งหมด มิใช่เป็นการเลือกตั้งซ่อมแทนตำแหน่งที่ว่าง และสมาชิกสภาเทศบาลเมืองชุมพรซึ่งได้รับเลือกตั้งเมื่อวันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๓๔ ย่อมมีวาระการดำรงตำแหน่งห้าปีตามมาตรา ๑๖^๖ แห่งพระราชบัญญัติเทศบาล พ.ศ.๒๔๙๖ โดยเริ่มนับวาระการดำรงตำแหน่งตั้งแต่วันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๓๔ ซึ่งเป็นวันเลือกตั้ง

ส่วนในกรณีเทศบาลเมืองพะเยาก็ก็นับเหมือนกัน เพราะแม้ว่าข้อเท็จจริงจะปรากฏว่าการเลือกตั้งทั่วไปของสมาชิกสภาเทศบาลเมืองพะเยาที่กำหนดไว้ในวันที่ ๑๐ มีนาคม ๒๕๓๔ เป็นการเลือกตั้งแทนตำแหน่งที่ว่างอันเนื่องมาจากการเลือกตั้งครั้งก่อนถูกศาลสั่งว่าเป็นการเลือกตั้งที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย แต่ก่อนที่จะมีการเลือกตั้งดังกล่าวได้มีประกาศคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติ ฉบับที่ ๑๙ ลงวันที่ ๒๓ กุมภาพันธ์ พ.ศ.๒๕๓๔ ให้เลื่อนการเลือกตั้งสมาชิกสภาเทศบาลออกไป และให้ผู้ว่าราชการจังหวัดแต่งตั้งผู้มีคุณสมบัติตามกฎหมายว่าด้วยการนั้นขึ้นดำรงตำแหน่งแทน^๗ ซึ่งผู้ว่าราชการจังหวัดพะเยาได้มีคำสั่งเมื่อวันที่ ๒๒ มีนาคม ๒๕๓๔ แต่งตั้งสมาชิกสภาเทศบาลเมืองพะเยาแทนตำแหน่งที่ว่างทั้ง ๑๘ ตำแหน่ง การดำรงตำแหน่งของสมาชิกสภาเทศบาลเมืองพะเยาซึ่งผู้ว่าราชการจังหวัดพะเยาแต่งตั้งครั้งนั้นจึงเป็นการดำรงตำแหน่งโดยผลของประกาศคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติ ฉบับที่ ๑๙ ลงวันที่ ๒๔ กุมภาพันธ์ พ.ศ.๒๕๓๔ ซึ่งเป็นกฎหมายพิเศษและไม่มีวาระการดำรงตำแหน่ง ต่อมาเมื่อมีพระราชบัญญัติยกเลิกประกาศคณะรักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติที่เกี่ยวข้องดังกล่าว^๘ ใช้บังคับ สมาชิกสภาเทศบาลเมืองพะเยาจึงพ้นจากตำแหน่งโดยผลของพระราชบัญญัติดังกล่าว ซึ่งมีผลทำให้ตำแหน่งสมาชิกสภาเทศบาลเมืองพะเยาว่างลงทั้งหมด

ดังนั้น การเลือกตั้งสมาชิกสภาเทศบาลเมืองพะเยาเมื่อวันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๓๔ จึงเป็นการเลือกตั้งทั่วไปของสมาชิกสภาเทศบาลเมืองพะเยาชุดใหม่ทั้งหมด มิใช่เป็นการเลือกตั้งซ่อมแทนตำแหน่งที่ว่าง และสมาชิกสภาเทศบาลเมืองพะเยาซึ่งได้รับเลือกตั้งเมื่อวันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๓๔ ย่อมมีวาระการดำรงตำแหน่งห้าปีตามมาตรา ๑๖^๙ แห่งพระราชบัญญัติเทศบาล พ.ศ.๒๔๙๖ โดยเริ่มนับวาระการดำรงตำแหน่งตั้งแต่วันที่ ๒๑ กรกฎาคม ๒๕๓๔ ซึ่งเป็นวันเลือกตั้ง

สำหรับความเห็นของกรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๕ ที่เคยให้ความเห็นตามข้อหารือของกระทรวงมหาดไทยว่า การเลือกตั้งสมาชิกสภาเทศบาลเมืองพะเยาแทนตำแหน่งสมาชิกสภาเทศบาลเมืองพะเยาที่ว่างลงทั้งหมดตามคำสั่งศาล เป็นการเลือกตั้งแทนตำแหน่งที่ว่างลง

^๖โปรดดูเชิงอรรถที่ (๓), ข้างต้น

^๗โปรดดูเชิงอรรถที่ (๔), ข้างต้น

^๘โปรดดูเชิงอรรถที่ (๕), ข้างต้น

^๙โปรดดูเชิงอรรถที่ (๓), ข้างต้น

นอกจากถึงคราวออกตามวาระ และสมาชิกสภาเทศบาลเมืองพะเยาซึ่งได้รับเลือกตั้งแทนตำแหน่ง
ดังกล่าวย่อมอยู่ในตำแหน่งได้เพียงเท่ากำหนดเวลาของผู้ซึ่งตนแทน^{๑๐} นั้น เป็นการให้ความเห็น
ตามกฎหมายว่าด้วยการเทศบาลและกฎหมายว่าด้วยการเลือกตั้งสมาชิกสภาเทศบาลที่ใช้บังคับใน
กรณีปกติในขณะนั้นก่อนที่จะมีการแต่งตั้งสมาชิกสภาเทศบาลตามประกาศคณะรักษาความสงบ
เรียบร้อยแห่งชาติและการเลือกตั้งสมาชิกสภาเทศบาลตามพระราชบัญญัติยกเลิกประกาศคณะ
รักษาความสงบเรียบร้อยแห่งชาติดังกล่าว ซึ่งเป็นกฎหมายพิเศษ ดังนั้น ความเห็นของกรรมการ
ร่างกฎหมาย คณะที่ ๕ ตามข้อหารือนี้จึงมิได้ขัดหรือแย้งกับความเห็นเดิมแต่อย่างใด

(ลงชื่อ) ม. ตันเต็มทรัพย์

(นายไมตรี ตันเต็มทรัพย์)

รองเลขาธิการฯ

ปฏิบัติราชการแทน เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

มีนาคม ๒๕๓๗

^{๑๐}บันทึกความเห็นของกรรมการร่างกฎหมาย คณะที่ ๕ เรื่อง ปัญหาเกี่ยวกับการเลือกตั้ง
สมาชิกสภาเทศบาล (มาตรา ๓๙ และมาตรา ๕๘ แห่งพระราชบัญญัติการเลือกตั้งสมาชิกสภาเทศบาล
พุทธศักราช ๒๔๘๒) ส่งพร้อมหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๖๐๑/๒๗๓ ลงวันที่
๒๒ กุมภาพันธ์ ๒๕๓๔ ถึงปลัดกระทรวงมหาดไทย