

บันทึกคณะกรรมการวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง
เรื่อง การเพิกถอนคำสั่งเลื่อนและแต่งตั้งข้าราชการให้ดำรงตำแหน่งที่สูงขึ้นของ
กรมสอบสวนคดีพิเศษ

กรมสอบสวนคดีพิเศษได้มีหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ ยธ ๐๘๐๒/๓๓๙๔ ลงวันที่ ๓๐ กันยายน ๒๕๕๘ และหนังสือ ด่วนมาก ที่ ยธ ๐๘๐๒/๓๒๘ ลงวันที่ ๒๙ มกราคม ๒๕๕๙ ถึง สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาขอหารือเกี่ยวกับการเพิกถอนคำสั่งเลื่อนข้าราชการให้ดำรงตำแหน่งที่สูงขึ้น ซึ่งเมื่อพิจารณาประกอบกับเอกสารที่ส่งมาด้วยแล้ว สรุปข้อเท็จจริงได้ ดังนี้

๑. ในปีงบประมาณ พ.ศ. ๒๕๕๙ กรมสอบสวนคดีพิเศษได้ดำเนินการคัดเลือกข้าราชการเพื่อเลื่อนขึ้นแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งที่สูงขึ้น ตามประกาศตำแหน่งและรับสมัครข้าราชการเพื่อพิจารณาคัดเลือกและประเมินผลงานเพื่อเลื่อนขึ้นแต่งตั้งในตำแหน่งที่สูงขึ้นในสายงานเดิมสำหรับตำแหน่งผู้ปฏิบัติงานที่มีประสบการณ์ (ตำแหน่งประเภททั่วไป) และตำแหน่งประเภทวิชาชีพเฉพาะสำหรับตำแหน่งระดับ ๘ ลงมา วาระประจำปีงบประมาณ พ.ศ. ๒๕๕๙ ครั้งที่ ๑/๒๕๕๙ ลงวันที่ ๓๑ สิงหาคม ๒๕๕๙ โดยอธิบดีกรมสอบสวนคดีพิเศษได้มีคำสั่ง ที่ ๒๕๔/๒๕๕๙ ลงวันที่ ๕ กันยายน ๒๕๕๙ แต่งตั้งคณะกรรมการคัดเลือกบุคคล ซึ่งคณะกรรมการคัดเลือกบุคคลพิจารณาแล้ว ปรากฏว่ามีข้าราชการจำนวน ๒๒ คน ที่ผ่านการคัดเลือกเพื่อประเมินผลงานเลื่อนขึ้นแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ระดับ ๘ ว ต่อมาอธิบดีกรมสอบสวนคดีพิเศษจึงได้มีประกาศ เรื่อง ผลการคัดเลือกข้าราชการเพื่อประเมินผลงานเลื่อนขึ้นแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งที่สูงขึ้น ลงวันที่ ๑๓ มีนาคม ๒๕๕๐ และมีคำสั่ง ที่ ๗๒/๒๕๕๐ เรื่อง ให้ข้าราชการรักษาราชการในตำแหน่ง ลงวันที่ ๑๓ มีนาคม ๒๕๕๐ แต่งตั้งผู้ได้รับการคัดเลือกจำนวน ๒๒ คนดังกล่าวให้รักษาราชการในตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ระดับ ๘ ว และต่อมาได้มีคำสั่ง ที่ ๓๕๕/๒๕๕๐ เรื่อง เลื่อนข้าราชการ ลงวันที่ ๑๒ ตุลาคม ๒๕๕๐ เพื่อแต่งตั้งข้าราชการจำนวน ๑๙ คน ซึ่งผ่านการประเมินผลงานให้ดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ระดับ ๘ ว^๑

๒. ข้าราชการกรมสอบสวนคดีพิเศษจำนวน ๑๓ คน ที่ไม่ได้รับการคัดเลือกเห็นว่าขั้นตอนและวิธีการคัดเลือกและประเมินผลงานไม่โปร่งใสเป็นธรรมและไม่ชอบด้วยกฎหมาย จึงได้ร้องทุกข์ต่ออธิบดีกรมสอบสวนคดีพิเศษและ อ.ก.พ. กระทรวงยุติธรรม ก่อนนำคดีมาฟ้องต่อศาลปกครอง ซึ่งศาลปกครองกลางพิจารณาแล้วเห็นว่า หนังสือสำนักงาน ก.พ. ที่ นร ๑๐๐๖/ว ๑๐ เรื่อง การประเมินบุคคลเพื่อแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งสำหรับผู้ปฏิบัติงานที่มีประสบการณ์ (ตำแหน่งประเภททั่วไป) และตำแหน่งประเภทวิชาชีพเฉพาะ ตำแหน่งระดับ ๘ ลงมา ลงวันที่ ๑๕ กันยายน ๒๕๔๘ กำหนดในข้อ ๖ ให้ อ.ก.พ. กรม เป็นผู้มีอำนาจหน้าที่ในการแต่งตั้งคณะกรรมการคัดเลือกบุคคลเพื่อทำหน้าที่แทน อ.ก.พ. กรม ในการคัดเลือกบุคคลที่จะเข้ารับการประเมินผลงาน แต่กรณีนี้ปรากฏว่าอธิบดีกรมสอบสวนคดีพิเศษได้มีคำสั่ง ที่ ๒๕๔/๒๕๕๙ ลงวันที่ ๕ กันยายน ๒๕๕๙ แต่งตั้ง

^๑ ก่อนที่กรมสอบสวนคดีพิเศษจะมีคำสั่ง ที่ ๓๕๕/๒๕๕๐ เรื่อง เลื่อนข้าราชการ ลงวันที่ ๑๒ ตุลาคม ๒๕๕๐ ได้มีข้าราชการที่โอนย้ายไปหน่วยงานของรัฐแห่งอื่น ๒ คน และเกษียณอายุราชการ ๑ คน จึงเหลือข้าราชการที่ได้รับการเลื่อนให้ดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ระดับ ๘ ว ตามคำสั่งดังกล่าว ๑๙ คน

คณะกรรมการคัดเลือกบุคคลแทน อ.ก.พ. กรมสอบสวนคดีพิเศษ กรณีจึงเป็นการกระทำโดยไม่ชอบด้วยกฎหมาย เนื่องจากการกระทำโดยไม่มีอำนาจ มีผลทำให้การดำเนินการใด ๆ ที่กระทำไปภายหลังจากนั้น อันได้แก่ ประกาศกรมสอบสวนคดีพิเศษ เรื่อง ผลการคัดเลือกข้าราชการเพื่อประเมินผลงานเลื่อนขั้นแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งที่สูงขึ้น ลงวันที่ ๑๓ มีนาคม ๒๕๕๐ คำสั่งกรมสอบสวนคดีพิเศษ ที่ ๗๒/๒๕๕๐ เรื่อง ให้ข้าราชการรักษาราชการในตำแหน่ง ลงวันที่ ๑๓ มีนาคม ๒๕๕๐ และคำสั่งกรมสอบสวนคดีพิเศษ ที่ ๓๕๕/๒๕๕๐ เรื่อง เลื่อนข้าราชการ ลงวันที่ ๑๒ ตุลาคม ๒๕๕๐ ย่อมไม่ชอบด้วยกฎหมายเช่นกัน ศาลปกครองกลางจึงพิพากษาให้เพิกถอนประกาศและคำสั่งดังกล่าว เฉพาะในส่วนที่เกี่ยวกับการเลื่อนและแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ และให้อธิบดีกรมสอบสวนคดีพิเศษดำเนินการคัดเลือกบุคคลเพื่อเลื่อนและแต่งตั้งข้าราชการในสังกัดให้ดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ระดับ ๘ ว ใหม่ ภายใน ๓๐ วันนับแต่วันที่คำพิพากษาถึงที่สุด รายละเอียดปรากฏตามคำพิพากษาศาลปกครองกลางในคดีหมายเลขแดงที่ ๑๙๕/๒๕๕๓

๓. อธิบดีกรมสอบสวนคดีพิเศษได้อุทธรณ์คำพิพากษาของศาลปกครองกลางต่อศาลปกครองสูงสุด ซึ่งศาลปกครองสูงสุดพิจารณาแล้ว เห็นว่า การวินิจฉัยของศาลปกครองกลางที่ว่า คำสั่งกรมสอบสวนคดีพิเศษ ที่ ๒๕๔/๒๕๔๙ ลงวันที่ ๕ กันยายน ๒๕๔๙ แต่งตั้งคณะกรรมการคัดเลือกบุคคล เป็นคำสั่งที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย จึงมีผลทำให้ประกาศกรมสอบสวนคดีพิเศษ เรื่อง ผลการคัดเลือกข้าราชการเพื่อประเมินผลงานเลื่อนขั้นแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งที่สูงขึ้น ลงวันที่ ๑๓ มีนาคม ๒๕๕๐ คำสั่งกรมสอบสวนคดีพิเศษ ที่ ๗๒/๒๕๕๐ เรื่อง ให้ข้าราชการรักษาราชการในตำแหน่ง ลงวันที่ ๑๓ มีนาคม ๒๕๕๐ และคำสั่งกรมสอบสวนคดีพิเศษ ที่ ๓๕๕/๒๕๕๐ เรื่อง เลื่อนข้าราชการ ลงวันที่ ๑๒ ตุลาคม ๒๕๕๐ ไม่ชอบด้วยกฎหมายเช่นกันนั้น ชอบแล้ว อุทธรณ์ฟังไม่ขึ้น อย่างไรก็ตาม ในส่วนของคำบังคับ ศาลปกครองสูงสุดให้แก่คำพิพากษาของศาลปกครองชั้นต้น (ศาลปกครองกลาง) ให้สมบูรณ์ครบถ้วนยิ่งขึ้น เพื่อให้การเพิกถอนประกาศและคำสั่งดังกล่าวมีผลเฉพาะการคัดเลือกผู้ฟ้องคดีทั้ง ๑๓ คน และให้การเพิกถอนมีผลตั้งแต่วันที่ออกประกาศและคำสั่ง นอกจากนี้ โดยที่คดีนี้เป็นคดีพิพาทตามมาตรา ๙ วรรคหนึ่ง (๑) แห่งพระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครอง พ.ศ. ๒๕๔๒ ศาลปกครองจึงมีอำนาจเพียงกำหนดคำบังคับให้เพิกถอนกฎหรือคำสั่งเท่านั้น ตามมาตรา ๗๒ วรรคหนึ่ง (๑) แห่งพระราชบัญญัติเดียวกัน ไม่มีอำนาจกำหนดคำบังคับให้ผู้ถูกฟ้องคดีกระทำการ การที่ศาลปกครองชั้นต้น (ศาลปกครองกลาง) มีคำพิพากษาให้อธิบดีกรมสอบสวนคดีพิเศษดำเนินการคัดเลือกบุคคลเพื่อเลื่อนและแต่งตั้งข้าราชการในสังกัดให้ดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษระดับ ๘ ว ใหม่ ภายใน ๓๐ วัน นับแต่วันที่คำพิพากษาถึงที่สุด จึงยังไม่ถูกต้อง แต่ศาลปกครองมีอำนาจตั้งข้อสังเกตเกี่ยวกับแนวทางหรือวิธีการดำเนินการให้เป็นไปตามคำพิพากษาได้ตามมาตรา ๖๙ วรรคหนึ่ง (๘) แห่งพระราชบัญญัติจัดตั้งศาลปกครองและวิธีพิจารณาคดีปกครองฯ จึงสมควรแก้ไขคำพิพากษาของศาลปกครองชั้นต้น (ศาลปกครองกลาง) เป็นให้มีข้อสังเกตว่าให้อธิบดีกรมสอบสวนคดีพิเศษดำเนินการคัดเลือกบุคคลเพื่อเลื่อนและแต่งตั้งข้าราชการในสังกัดให้ดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ระดับ ๘ ว ให้ถูกต้องตามกฎหมายและตามผลแห่งคำพิพากษาของศาลปกครอง นอกจากนี้แก้ไขให้เป็นไปตามคำพิพากษาของศาลปกครองชั้นต้น (ศาลปกครองกลาง) รายละเอียดปรากฏตามคำพิพากษาศาลปกครองสูงสุดในคดีหมายเลขแดงที่ อ.๑๖๒/๒๕๕๘

๔. ภายหลังจากศาลปกครองสูงสุดได้มีคำพิพากษาแล้ว กรมสอบสวนคดีพิเศษได้หารือสำนักงาน ก.พ. เกี่ยวกับแนวทางในการปฏิบัติให้เป็นไปตามคำพิพากษาศาลปกครองสูงสุด ซึ่งสำนักงาน ก.พ. ได้มีหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ นร ๑๐๐๘.๓.๑/๑๒๑ ลงวันที่ ๒๕ สิงหาคม ๒๕๕๘ ถึงกรมสอบสวนคดีพิเศษ ตอบข้อหารือสรุปได้ว่า คำพิพากษาของศาลปกครองสูงสุดเป็นการพิพากษาให้

เพิกถอนประกาศและคำสั่งในส่วนที่เกี่ยวกับผู้ฟ้องคดีทั้ง ๑๓ คน ซึ่งไม่ได้รับการคัดเลือกให้ดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ระดับ ๘ ว เท่านั้น มิได้ให้เพิกถอนประกาศและคำสั่งในส่วนของผู้ที่ได้รับการคัดเลือกให้ประเมินผลงานและได้รับแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งดังกล่าวไปแล้วด้วย จึงมิใช่กรณีที่ศาลปกครองมีคำพิพากษาถึงที่สุดให้เพิกถอนคำสั่งแต่งตั้งข้าราชการพลเรือนสามัญ ที่ ก.พ. จะต้องดำเนินการเพื่อยุยวยาและแก้ไขหรือดำเนินการตามที่เห็นสมควรตามนัยมาตรา ๗๑ แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการพลเรือน พ.ศ. ๒๕๕๑ ส่วนการดำเนินการให้เป็นไปตามข้อสังเกตในคำพิพากษานั้น การคัดเลือกผู้ฟ้องคดีทั้ง ๑๓ คนเพื่อเลื่อนและแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ระดับ ๘ ว ต้องดำเนินการตามหนังสือสำนักงาน ก.พ. ที่ นร ๑๐๐๖/ว ๑๐ ลงวันที่ ๑๕ กันยายน ๒๕๕๘ อย่างไรก็ดี โดยที่ผู้ฟ้องคดีบางคนดำรงตำแหน่งประเภทวิชาการ ระดับชำนาญการพิเศษ แล้ว กรมสอบสวนคดีพิเศษจึงควรคัดเลือกเฉพาะผู้ฟ้องคดีที่ยังดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ระดับชำนาญการ เท่านั้น

๕. นอกจากการหารือสำนักงาน ก.พ. แล้ว กรมสอบสวนคดีพิเศษยังได้หารือสำนักบังคับคดีปกครอง สำนักงานศาลปกครอง เกี่ยวกับแนวทางในการปฏิบัติให้เป็นไปตามคำพิพากษาของศาลปกครองสูงสุดด้วย ซึ่งสำนักบังคับคดีปกครอง สำนักงานศาลปกครอง ได้มีหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ ศป ๐๐๑๔/ธ ๑๕๕๐ ลงวันที่ ๑๑ กันยายน ๒๕๕๘ ถึงกรมสอบสวนคดีพิเศษ ตอบข้อหารือสรุปได้ว่า คำพิพากษาของศาลปกครองสูงสุดมีผลเป็นการเพิกถอนประกาศและคำสั่งในส่วนที่เกี่ยวกับผู้ฟ้องคดีทั้ง ๑๓ คนเท่านั้น ไม่มีคำบังคับให้เพิกถอนประกาศและคำสั่งในส่วนข้าราชการอื่นที่ได้รับการคัดเลือกและแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ระดับ ๘ ว ซึ่งไม่เป็นคู่กรณีในคดีนี้ จึงไม่มีกรณีที่ต้องบังคับคดีเกี่ยวกับการเพิกถอนประกาศและคำสั่งในส่วนอื่น ส่วนการเยียวยาความเสียหายให้แก่ผู้ฟ้องคดีทั้ง ๑๓ คนนั้น โดยที่ผู้ฟ้องคดีบางรายอาจดำรงตำแหน่งที่สูงขึ้นหลังจากเกิดคดีพิพาทนี้แล้วหรืออาจไม่ประสงค์ที่จะให้ดำเนินการตามข้อสังเกตในคำพิพากษา ดังนั้น กรมสอบสวนคดีพิเศษจึงควรพิจารณาเยียวยาความเดือดร้อนเสียหายให้แก่ผู้ฟ้องคดีแต่ละราย โดยคำนึงถึงความประสงค์ที่แท้จริงของผู้ชนะคดีและตามสภาพแห่งการเยียวยาที่สามารถกระทำได้เป็นรายกรณีไป

๖. กรมสอบสวนคดีพิเศษได้ดำเนินการตามหนังสือตอบข้อหารือของสำนักงาน ก.พ. และสำนักบังคับคดีปกครอง สำนักงานศาลปกครอง โดยในส่วนของข้อสังเกตในคำพิพากษา กรมสอบสวนคดีพิเศษได้อนุมัติตำแหน่งในการเปิดสอบคัดเลือกบุคคลเพื่อเลื่อนและแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ระดับ ๘ ว สำหรับผู้ฟ้องคดี ๑ คนที่ยังไม่ได้ดำรงตำแหน่งดังกล่าว ส่วนผู้ฟ้องคดีอีก ๑๒ คน ได้ดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ระดับ ๘ ว ไปก่อนหน้านั้นแล้ว จึงไม่ต้องดำเนินการใด ๆ อีก ส่วนการดำเนินการตามคำบังคับในคำพิพากษา โดยที่ศาลปกครองสูงสุด ได้มีคำบังคับให้เพิกถอนประกาศผลการคัดเลือกและคำสั่งแต่งตั้งเฉพาะในส่วนของผู้ฟ้องคดี ๑๓ คนซึ่งไม่ได้รับการคัดเลือก และคำพิพากษามีผลเป็นการเพิกถอนประกาศและคำสั่งในส่วนนี้ไปแล้ว กรมสอบสวนคดีพิเศษจึงมิได้ดำเนินการเพิกถอนประกาศและคำสั่งในส่วนใดอีก อย่างไรก็ดี ผู้ฟ้องคดีได้ทักท้วงว่า เมื่อศาลปกครองสูงสุดได้วินิจฉัยว่า ประกาศผลการคัดเลือกและคำสั่งแต่งตั้งข้าราชการให้ดำรงตำแหน่งที่สูงขึ้นของกรมสอบสวนคดีพิเศษเป็นคำสั่งที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย ดังนั้น แม้ว่าศาลจะมีได้มีคำบังคับให้เพิกถอนประกาศผลการคัดเลือกและคำสั่งแต่งตั้งในส่วน of ข้าราชการที่ได้รับการคัดเลือกและแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ระดับ ๘ ว แต่กรมสอบสวนคดีพิเศษ ก็มีหน้าที่ต้องเพิกถอนประกาศและคำสั่งในส่วน of ข้าราชการที่ได้รับการคัดเลือกและแต่งตั้งด้วย

เพราะเป็นคำสั่งทางปกครองที่ไม่ชอบด้วยกฎหมาย ซึ่งเจ้าหน้าที่ผู้ทำคำสั่งและผู้บังคับบัญชาของเจ้าหน้าที่ที่มีอำนาจที่จะเพิกถอนได้ตามมาตรา ๔๙ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙

จากข้อเท็จจริงดังกล่าวข้างต้น กรมสอบสวนคดีพิเศษจึงมีปัญหาคำสั่งที่ประกอบขึ้นหรือคณะกรรมการวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง รวม ๒ ประเด็น ดังนี้

๑. กรมสอบสวนคดีพิเศษมีอำนาจตามมาตรา ๔๙ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครองฯ ที่จะเพิกถอนประกาศผลการคัดเลือกข้าราชการ คำสั่งให้ข้าราชการรักษาการในตำแหน่ง และคำสั่งเลื่อนข้าราชการให้ดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ระดับ ๘ ว ในส่วนของข้าราชการที่ได้รับการคัดเลือกและแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่ง ซึ่งเป็นคำสั่งทางปกครองที่ไม่ชอบด้วยกฎหมายหรือไม่ อย่างไร

๒. หากกรมสอบสวนคดีพิเศษต้องเพิกถอนประกาศและคำสั่งดังกล่าวโดยอาศัยอำนาจตามมาตรา ๔๙ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครองฯ กรมสอบสวนคดีพิเศษจะต้องส่งเรื่องให้สำนักงาน ก.พ. เพื่อเข้าสู่กระบวนการเยียวยาตามมาตรา ๗๑ แห่งพระราชบัญญัติระเบียบข้าราชการพลเรือน พ.ศ. ๒๕๕๑ โดยอนุโลมหรือไม่ อย่างไร

คณะกรรมการวิธีปฏิบัติราชการทางปกครองได้พิจารณาข้อหาหรือของกรมสอบสวนคดีพิเศษ โดยมีผู้แทนสำนักนายกรัฐมนตรี (สำนักงาน ก.พ.) ผู้แทนกระทรวงยุติธรรม (กรมสอบสวนคดีพิเศษ) และผู้แทนสำนักงานศาลปกครอง เป็นผู้ชี้แจงรายละเอียดข้อเท็จจริงแล้ว เห็นควรกำหนดประเด็นในการตอบข้อหาหรือใหม่ว่า กรมสอบสวนคดีพิเศษจะเพิกถอนคำสั่ง ที่ ๓๕๕/๒๕๕๐ เรื่องเลื่อนข้าราชการ ลงวันที่ ๑๒ ตุลาคม ๒๕๕๐ ในส่วนที่เลื่อนข้าราชการจำนวน ๑๙ คนให้ดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ระดับ ๘ ว ได้หรือไม่ เห็นว่า คำสั่งกรมสอบสวนคดีพิเศษดังกล่าวเป็นกรณีที่อธิบดีกรมสอบสวนคดีพิเศษใช้อำนาจตามกฎหมายซึ่งมีผลกระทบต่อสถานภาพของสิทธิหรือหน้าที่ของผู้รับคำสั่ง จึงเป็น “คำสั่งทางปกครอง” ตามมาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติวิธีปฏิบัติราชการทางปกครอง พ.ศ. ๒๕๓๙ และโดยที่คำสั่งข้างต้นได้ก่อตั้งสิทธิแก่ผู้ได้รับการเลื่อนให้ดำรงตำแหน่งที่จะได้รับสิทธิประโยชน์เพิ่มขึ้น เช่น ได้รับเงินประจำตำแหน่งสูงขึ้น รวมทั้งมีความก้าวหน้าทางราชการกรณีจึงเป็นคำสั่งทางปกครองที่ให้ประโยชน์แก่ผู้รับคำสั่ง การจะพิจารณาเพิกถอนคำสั่งจึงต้องคำนึงถึงความเชื่อโดยสุจริตของผู้รับประโยชน์ในความคงอยู่ของคำสั่งนั้น กรณีนี้ เมื่อไม่ปรากฏข้อเท็จจริงว่าข้าราชการผู้รับคำสั่งได้แสดงข้อความอันเป็นเท็จหรือปกปิดข้อความจริงซึ่งควรบอกให้แจ้ง หรือข่มขู่หรือ

^๒มาตรา ๕ ในพระราชบัญญัตินี้

ฯลฯ

ฯลฯ

“คำสั่งทางปกครอง” หมายความว่า

(๑) การใช้อำนาจตามกฎหมายของเจ้าหน้าที่ที่มีผลเป็นการสร้างนิติสัมพันธ์ขึ้นระหว่างบุคคลในอันที่จะก่อ เปลี่ยนแปลง โอน สงวน ระับ หรือมีผลกระทบต่อสถานภาพของสิทธิหรือหน้าที่ของบุคคล ไม่ว่าจะเป็นการถาวรหรือชั่วคราว เช่น การสั่งการ การอนุญาต การอนุมัติ การวินิจฉัยอุทธรณ์ การรับรอง และการรับ จดทะเบียน แต่ไม่หมายความรวมถึงการออกกฎ

(๒) การอื่นที่กำหนดในกฎกระทรวง

ฯลฯ

ฯลฯ

ชักจูงใจโดยการให้ทรัพย์สินหรือประโยชน์อื่นใดที่มีขอบด้วยกฎหมาย หรือได้ให้ข้อความที่ไม่ถูกต้องหรือไม่ครบถ้วนในสาระสำคัญ เพื่อให้ได้รับคำสั่ง หรือได้รู้ถึงความไม่ชอบด้วยกฎหมายของคำสั่งในขณะที่ได้รับคำสั่ง หรือการไม่รู้เป็นไปโดยการประมาทเลินเล่ออย่างร้ายแรงแล้ว ข้าราชการผู้รับคำสั่งย่อมอ้างว่ามีความเชื่อโดยสุจริตในความคงอยู่ของคำสั่งทางปกครองได้ ประกอบกับระยะเวลานับตั้งแต่มีการออกคำสั่งดังกล่าวได้ล่วงพ้นไปนานแล้ว ซึ่งในระหว่างนั้น ข้าราชการผู้ได้รับการเลื่อนให้ดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ระดับ ๘ ว ได้มีความเจริญก้าวหน้าในตำแหน่งหน้าที่ราชการมาตามลำดับ หากกรมสอบสวนคดีพิเศษจะเพิกถอนคำสั่งเลื่อนข้าราชการในกรณีนี้ ย่อมก่อให้เกิดความเสียหายแก่ข้าราชการที่เกี่ยวข้องจนยากแก่การเยียวยาแก้ไข ซึ่งจะขัดต่อหลักความมั่นคงแห่งสิทธิและหลักการคุ้มครองความเชื่อถือและไว้วางใจของผู้รับคำสั่งทางปกครอง อันเป็นหลักกฎหมายทั่วไปที่ผูกพันการใช้อำนาจขององค์กรเจ้าหน้าที่ฝ่ายปกครอง ด้วยเหตุผลดังกล่าว กรมสอบสวนคดีพิเศษจึงไม่อาจเพิกถอนคำสั่งที่ ๓๕๕/๒๕๕๐ เรื่อง เลื่อนข้าราชการ ลงวันที่ ๑๒ ตุลาคม ๒๕๕๐ ที่เลื่อนข้าราชการจำนวน ๑๙ คนให้ดำรงตำแหน่งพนักงานสอบสวนคดีพิเศษ ระดับ ๘ ว ได้

(นายดิศทัต โหตระกิตย์)
เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
สิงหาคม ๒๕๕๙