

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา
เรื่อง การดำเนินการกับคำขออนุญาตผลิตยาเสพติดให้โทษในประเภท ๕ เฉพาะกัญชา
ภายหลังประมวลกฎหมายยาเสพติดมีผลใช้บังคับ

สำนักงานคณะกรรมการอาหารและยาได้มีหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ สธ ๑๐๐๓/๑๘๑๖๑ ลงวันที่ ๒๑ ธันวาคม ๒๕๖๔ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา สรุปความได้ว่า สำนักงานคณะกรรมการอาหารและยาขอหารือแนวทางการออกใบอนุญาตผลิต (ปลูก) ยาเสพติดให้โทษ ในประเภท ๕ เฉพาะกัญชา ตามกฎกระทรวงการขออนุญาตและการอนุญาตผลิต นำเข้า ส่งออก จำหน่าย หรือมีไว้ในครอบครองซึ่งยาเสพติดให้โทษในประเภท ๕ เฉพาะกัญชา พ.ศ. ๒๕๖๔ ซึ่งมีความเป็นมา ดังต่อไปนี้

๑. คณะกรรมการควบคุมยาเสพติดให้โทษพิจารณาเห็นชอบแนวทางการพิจารณาอนุญาตให้ปลูกกัญชา พ.ศ. ๒๕๖๒ ซึ่งกำหนดว่า กรณีพื้นที่ปลูกอยู่ในต่างจังหวัด ต้องผ่านการพิจารณาจากผู้ว่าราชการจังหวัด โดยความเห็นชอบจากคณะกรรมการที่ผู้ว่าราชการจังหวัด แต่งตั้งหรือมอบหมายให้พิจารณา หรือคณะทำงานจากศูนย์อำนวยการป้องกันและปราบปราม ยาเสพติดระดับจังหวัด (ศอ.ปส.จ.) ในการพิจารณาอนุญาตการปลูกกัญชาจะดำเนินการตามแนวทางนี้ โดยในระยะหลังคณะกรรมการควบคุมยาเสพติดให้โทษได้พิจารณาเห็นชอบการขอรับอนุญาต บางรายโดยมีเงื่อนไขให้รอหนังสือผ่านความเห็นชอบจากผู้ว่าราชการจังหวัดก่อน แล้วเลขาธิการ คณะกรรมการอาหารและยาจึงจะออกใบอนุญาตได้ ทั้งนี้ เนื่องจากการยื่นคำขออนุญาตมายังสำนักงานคณะกรรมการอาหารและยาเป็นจำนวนมาก เจ้าหน้าที่ของสำนักงานคณะกรรมการอาหารและยาจะตรวจสอบคำขออนุญาตดังกล่าวว่าครบถ้วน ถูกต้อง แล้วจึงตรวจสอบสถานที่ปลูก จากนั้นจึงส่งผลการตรวจสอบให้สำนักงานสาธารณสุขจังหวัดเพื่อเสนอขอความเห็นชอบจากผู้ว่าราชการจังหวัด แต่หนังสือตอบกลับจากผู้ว่าราชการจังหวัดล่าช้า ทำให้มีคำขอค้างพิจารณาอยู่ที่สำนักงานคณะกรรมการอาหารและยา ดังนั้น สำนักงานคณะกรรมการอาหารและยา จึงแจ้งปัญหาพร้อมเสนอคำขออนุญาตที่ยังไม่มีหนังสือผ่านความเห็นชอบจากผู้ว่าราชการจังหวัด ต่อคณะกรรมการควบคุมยาเสพติดให้โทษไปก่อน ซึ่งคณะกรรมการควบคุมยาเสพติดให้โทษ ได้พิจารณาเห็นชอบการขอรับอนุญาตโดยมีเงื่อนไขให้รอหนังสือผ่านความเห็นชอบจากผู้ว่าราชการจังหวัด

๒. ในการประชุมคณะกรรมการควบคุมยาเสพติดให้โทษเมื่อวันที่ ๒๔ พฤศจิกายน ๒๕๖๔ คณะกรรมการควบคุมยาเสพติดให้โทษพิจารณาคำขออนุญาตที่ได้ให้ความเห็นชอบโดยมีเงื่อนไขให้รอหนังสือผ่านความเห็นชอบจากผู้ว่าราชการจังหวัดแล้ว เห็นว่า หากสำนักงานคณะกรรมการอาหารและยาได้รับหนังสือผ่านความเห็นชอบจากผู้ว่าราชการจังหวัดก่อนวันที่ กฎกระทรวงการขออนุญาตและการอนุญาตผลิต นำเข้า ส่งออก จำหน่าย หรือมีไว้ในครอบครอง

ส่งพร้อมหนังสือ ด่วนที่สุด ที่ นร ๐๔๐๒/๑ ลงวันที่ ๑๗ มกราคม ๒๕๖๕ ซึ่งสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกามีถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี

ซึ่งยาเสพติดให้โทษในประเภท ๕ เฉพาะกัญชา พ.ศ. ๒๕๖๔ มีผลใช้บังคับก็สามารถดำเนินการออกใบอนุญาตได้ แต่หากได้รับหนังสือผ่านความเห็นชอบจากผู้ว่าราชการจังหวัดภายหลังวันที่กฎกระทรวงการขออนุญาตและการอนุญาตผลิต นำเข้า ส่งออก จำหน่าย หรือมีไว้ในครอบครองซึ่งยาเสพติดให้โทษในประเภท ๕ เฉพาะกัญชา พ.ศ. ๒๕๖๔ มีผลใช้บังคับแล้ว เห็นควรให้ทบทุนเอกสารที่ใช้ประกอบการขออนุญาตและกระบวนการพิจารณาอนุญาตใหม่อีกครั้งตามกฎกระทรวงการขออนุญาตและการอนุญาตผลิต นำเข้า ส่งออก จำหน่าย หรือมีไว้ในครอบครองซึ่งยาเสพติดให้โทษในประเภท ๕ เฉพาะกัญชา พ.ศ. ๒๕๖๔ แต่ให้มีหนังสือหรือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาในประเด็นแนวทางการดำเนินการออกใบอนุญาตผลิต (ปลูก) ยาเสพติดให้โทษในประเภท ๕ เฉพาะกัญชา ตามกฎกระทรวงการขออนุญาตและการอนุญาตผลิต นำเข้า ส่งออก จำหน่าย หรือมีไว้ในครอบครองซึ่งยาเสพติดให้โทษในประเภท ๕ เฉพาะกัญชา พ.ศ. ๒๕๖๔ ด้วย เพื่อให้การพิจารณาอนุญาตเป็นไปตามที่กฎหมายกำหนด

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑๑) ได้พิจารณาข้อหารือของสำนักงานคณะกรรมการอาหารและยา โดยมีผู้แทนกระทรวงมหาดไทย (กรมการปกครอง) และผู้แทนกระทรวงสาธารณสุข (สำนักงานปลัดกระทรวงและสำนักงานคณะกรรมการอาหารและยา) เป็นผู้ชี้แจงข้อเท็จจริงแล้ว เห็นว่า โดยที่ข้อเท็จจริงที่สำนักงานคณะกรรมการอาหารและยาหารือมานั้นเกิดขึ้นก่อนวันที่พระราชบัญญัติให้ใช้ประมวลกฎหมายยาเสพติด พ.ศ. ๒๕๖๔ และประมวลกฎหมายยาเสพติดมีผลใช้บังคับ ซึ่งในขณะนี้พระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ พ.ศ. ๒๕๖๒ และฉบับที่แก้ไขเพิ่มเติมได้ถูกยกเลิกไปแล้วตามมาตรา ๔^๑ แห่งพระราชบัญญัติให้ใช้ประมวลกฎหมายยาเสพติด พ.ศ. ๒๕๖๔ จึงมีประเด็นพิจารณาเพียงประเด็นเดียวว่า สำนักงานคณะกรรมการอาหารและยาจะดำเนินการกับคำขออนุญาตผลิตยาเสพติดให้โทษในประเภท ๕ เฉพาะกัญชา ที่คณะกรรมการควบคุมยาเสพติดให้โทษพิจารณาให้ความเห็นชอบโดยมีเงื่อนไขให้รอหนังสือผ่านความเห็นชอบจากผู้ว่าราชการจังหวัดอย่างไร

^๑มาตรา ๔ เมื่อประมวลกฎหมายยาเสพติดท้ายพระราชบัญญัตินี้ได้ใช้บังคับแล้ว ให้ยกเลิก

ฯลฯ

ฯลฯ

(๕) พระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ พ.ศ. ๒๕๒๒

(๖) พระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ (ฉบับที่ ๒) พ.ศ. ๒๕๒๘

(๗) พระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ (ฉบับที่ ๓) พ.ศ. ๒๕๓๐

(๘) พระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ (ฉบับที่ ๔) พ.ศ. ๒๕๔๓

(๙) พระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ (ฉบับที่ ๕) พ.ศ. ๒๕๔๕

(๑๐) พระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ (ฉบับที่ ๖) พ.ศ. ๒๕๖๐

(๑๑) พระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ (ฉบับที่ ๗) พ.ศ. ๒๕๖๒

(๑๒) พระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ (ฉบับที่ ๘) พ.ศ. ๒๕๖๔

ฯลฯ

ฯลฯ

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะที่ ๑๑) พิจารณาแล้วเห็นว่า คำขออนุญาตผลิตยาเสพติดให้โทษในประเภท ๕ เฉพาะกัญชา ที่คณะกรรมการควบคุมยาเสพติดให้โทษพิจารณาให้ความเห็นชอบโดยมีเงื่อนไขนั้น ถือว่าเป็นกรณีตามบทเฉพาะกาลมาตรา ๑๓^๓ แห่งพระราชบัญญัติให้ใช้ประมวลกฎหมายยาเสพติด พ.ศ. ๒๕๖๔ ซึ่งรับรองว่าคำขอใด ๆ ที่ได้ยื่นไว้ตามพระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ พ.ศ. ๒๕๖๒ และยังอยู่ในระหว่างการพิจารณา ให้ถือว่าเป็นคำขอตามประมวลกฎหมายยาเสพติดด้วยโดยอนุโลม และถ้าคำขอดังกล่าวมีข้อความหรือเอกสารประกอบคำขอแตกต่างไปจากคำขอตามประมวลกฎหมายยาเสพติด ให้ผู้อนุญาตมีอำนาจสั่งให้แก้ไขเพิ่มเติมคำขอเพื่อให้เป็นไปตามประมวลกฎหมายยาเสพติด สำนักงานคณะกรรมการอาหารและยาจึงต้องพิจารณาว่า คำขออนุญาตที่คณะกรรมการควบคุมยาเสพติดให้โทษพิจารณาให้ความเห็นชอบโดยมีเงื่อนไขนั้นมีข้อความหรือเอกสารประกอบคำขอแตกต่างไปจากคำขอตามประมวลกฎหมายยาเสพติดหรือไม่อย่างไร ซึ่งผู้อนุญาตมีอำนาจสั่งให้แก้ไขเพิ่มเติมคำขอเพื่อให้เป็นไปตามประมวลกฎหมายยาเสพติดได้ และเมื่อมาตรา ๓๕ วรรคสองและวรรคสาม^๔ แห่งประมวลกฎหมายยาเสพติด กำหนดให้ออกกฎกระทรวงเพื่อกำหนดหลักเกณฑ์ วิธีการ และเงื่อนไขเกี่ยวกับการอนุญาตผลิต นำเข้า หรือส่งออกซึ่งยาเสพติดให้โทษในประเภท ๕ แต่ในขณะนี้ยังไม่มีกฎกระทรวงตามบทบัญญัติดังกล่าว จึงต้องดำเนินการตามกฎหมายกระทรวงการขออนุญาตและการอนุญาตผลิต นำเข้า ส่งออก จำหน่าย หรือมีไว้ในครอบครองซึ่งยาเสพติดให้โทษในประเภท ๕ เฉพาะกัญชา พ.ศ. ๒๕๖๔ ที่มาตรา ๘^๕ แห่งพระราชบัญญัติให้ใช้ประมวลกฎหมายยาเสพติด พ.ศ. ๒๕๖๔ กำหนดให้ยังคงใช้บังคับได้ต่อไป

มาตรา ๑๓ คำขอใด ๆ ที่ได้ยื่นไว้ตามพระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ พ.ศ. ๒๕๖๒ หรือพระราชบัญญัติวัตถุที่ออกฤทธิ์ต่อจิตและประสาท พ.ศ. ๒๕๕๙ และยังอยู่ในระหว่างการพิจารณา ให้ถือว่าเป็นคำขอตามประมวลกฎหมายยาเสพติดท้ายพระราชบัญญัตินี้ด้วยโดยอนุโลม และถ้าคำขอดังกล่าวมีข้อความหรือเอกสารประกอบคำขอแตกต่างไปจากคำขอตามประมวลกฎหมายยาเสพติดท้ายพระราชบัญญัตินี้ ให้ผู้อนุญาตมีอำนาจสั่งให้แก้ไขเพิ่มเติมคำขอเพื่อให้เป็นไปตามประมวลกฎหมายยาเสพติดท้ายพระราชบัญญัตินี้ได้

“มาตรา ๓๕ ผู้อนุญาตมีอำนาจอนุญาต ดังต่อไปนี้

ฯลฯ

ฯลฯ

ผู้อนุญาตโดยความเห็นชอบของคณะกรรมการควบคุมยาเสพติดมีอำนาจอนุญาตให้ผู้ใดผลิต นำเข้า หรือส่งออกซึ่งยาเสพติดให้โทษในประเภท ๕ เพื่อประโยชน์ของทางราชการ การแพทย์ การรักษาผู้ป่วย การศึกษาวิจัย หรือประโยชน์อื่นตามที่กำหนดในกฎกระทรวง

การขออนุญาต คุณสมบัติของผู้ขออนุญาต การออกใบอนุญาต การออกใบแทนใบอนุญาต การต่ออายุใบอนุญาต และการแก้ไขรายการในใบอนุญาต ให้เป็นไปตามหลักเกณฑ์ วิธีการ และเงื่อนไขที่รัฐมนตรีว่าการกระทรวงสาธารณสุขกำหนดในกฎกระทรวง

ฯลฯ

ฯลฯ

“มาตรา ๘ บรรดากฎกระทรวง ระเบียบ หรือประกาศที่ออกตามพระราชบัญญัติป้องกันและปราบปรามยาเสพติด พ.ศ. ๒๕๑๙ พระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ พ.ศ. ๒๕๖๒ พระราชกำหนดป้องกันการใช้สารระเหย พ.ศ. ๒๕๓๓ พระราชบัญญัติมาตรการในการปราบปรามผู้กระทำความผิดเกี่ยวกับยาเสพติด พ.ศ. ๒๕๓๔ พระราชบัญญัติฟื้นฟูสมรรถภาพผู้ติดยาเสพติด พ.ศ. ๒๕๔๕ พระราชบัญญัติวัตถุที่ออกฤทธิ์ต่อจิตและประสาท พ.ศ. ๒๕๕๙ หรือประกาศคณะรักษาความสงบแห่งชาติ ฉบับที่ ๑๐๘/๒๕๕๗ เรื่อง การปฏิบัติต่อผู้ต้องสงสัยว่ากระทำความผิดตามกฎหมายเกี่ยวกับยาเสพติดเพื่อเข้าสู่การบำบัดฟื้นฟูและการดูแลผู้ผ่านการบำบัดฟื้นฟู ลงวันที่ ๒๑ กรกฎาคม พุทธศักราช ๒๕๕๗ ที่ใช้บังคับอยู่ในวันก่อนวันที่ประมวลกฎหมายยาเสพติดท้ายพระราชบัญญัตินี้ใช้บังคับ ให้ยังคงใช้บังคับได้ต่อไปเพิกถอนที่ไม่ขัดหรือแย้งกับประมวลกฎหมายยาเสพติดท้ายพระราชบัญญัตินี้ หรือจนกว่าจะมีกฎกระทรวง ระเบียบ หรือประกาศที่ออกตามประมวลกฎหมายยาเสพติดท้ายพระราชบัญญัตินี้หรือตามพระราชบัญญัติวิธีพิจารณาคดียาเสพติด พ.ศ. ๒๕๕๐ ซึ่งแก้ไขเพิ่มเติมโดยพระราชบัญญัติวิธีพิจารณาคดียาเสพติด (ฉบับที่ ๒) พ.ศ. ๒๕๖๔ ใช้บังคับ

เพียงเท่าที่ไม่ขัดหรือแย้งกับประมวลกฎหมายยาเสพติด โดยข้อ ๓๔ (๒)^๕ แห่งกฎกระทรวงดังกล่าว กำหนดว่าในกรณีขออนุญาตผลิตในท้องที่จังหวัดอื่น ให้นายแพทย์สาธารณสุขจังหวัดเสนอคำขออนุญาตต่อคณะกรรมการจังหวัดซึ่งประกอบด้วย ผู้ว่าราชการจังหวัดเป็นประธานกรรมการ เกษตรจังหวัด ผู้บังคับการตำรวจภูธรจังหวัด และผู้แทนสำนักงานคณะกรรมการป้องกันและปราบปรามยาเสพติดภาคที่เกี่ยวข้อง เป็นกรรมการ และนายแพทย์สาธารณสุขจังหวัด เป็นกรรมการและเลขานุการ เพื่อพิจารณาจัดทำความเห็นเสนอผู้อนุญาตเพื่อนำเสนอต่อคณะกรรมการควบคุมยาเสพติดต่อไป ดังนั้น ผู้อนุญาตจึงดำเนินการออกใบอนุญาตสำหรับคำขอตามปัญหาข้อหาข้อนี้ได้ เมื่อคณะกรรมการควบคุมยาเสพติดพิจารณาให้ความเห็นชอบตามหลักเกณฑ์ดังกล่าว



(นายปกรณ์ นิลประพันธ์)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

มกราคม ๒๕๖๕

^๕ข้อ ๓๔ ในกรณีที่คำขออนุญาตผลิต รวมทั้งข้อมูล เอกสาร และหลักฐานถูกต้องและครบถ้วน และผู้ขออนุญาตชำระค่าใช้จ่ายในกระบวนการพิจารณาอนุญาตผลิตภัณฑ์ยาเสพติดให้โทษแล้ว ให้ผู้อนุญาตพิจารณาคำขออนุญาตและเสนอความเห็นต่อคณะกรรมการ และให้คณะกรรมการพิจารณาให้แล้วเสร็จภายในหนึ่งร้อยยี่สิบวันนับแต่วันที่คำขออนุญาต รวมทั้งข้อมูล เอกสาร และหลักฐานถูกต้องและครบถ้วน โดยให้ดำเนินการดังต่อไปนี้

ฯลฯ

ฯลฯ

(๒) กรณีขออนุญาตในท้องที่จังหวัดอื่น ให้นายแพทย์สาธารณสุขจังหวัดเสนอคำขออนุญาตต่อคณะกรรมการจังหวัดซึ่งประกอบด้วย ผู้ว่าราชการจังหวัดเป็นประธานกรรมการ เกษตรจังหวัด ผู้บังคับการตำรวจภูธรจังหวัด และผู้แทนสำนักงานคณะกรรมการป้องกันและปราบปรามยาเสพติดภาคที่เกี่ยวข้อง เป็นกรรมการ และนายแพทย์สาธารณสุขจังหวัด เป็นกรรมการและเลขานุการ เพื่อพิจารณาจัดทำความเห็นเสนอผู้อนุญาตเพื่อนำเสนอต่อคณะกรรมการ